

Aan de Raad van Ministers Curaçao
t.a.v. de Minister-president,
de heer G.F. Schotte
Fort Amsterdam 17
Alhier

Willemstad, 25 januari 2011

Kenmerk : 11/0078C/JH
Referentie : drs. R.E. Faneyte RA CFE CICA
Onderwerp : Advies inzake benoemingsvoorstel nieuwe commissarissen bij Integrated Utility Holding N.V. (Aqualectra)

1. Inleiding

Het Land Curaçao zijnde de rechtsopvolger per 10 oktober 2010 van het Eilandgebied Curaçao dient, ter zake van de voorgeschreven advisering en bijbehorende taken zoals opgenomen in artikel 4 van de Eilandsverordening Corporate Governance (A.B. 2009, nr. 92), een schriftelijke overeenkomst aan te gaan met een bij Eilandsbesluit aangewezen deskundige organisatie. Op grond hiervan is een overeenkomst van opdracht afgesloten tussen het Land Curaçao en SOAB waarbij ons Bureau tot 28 februari 2011 als adviseur corporate governance zal fungeren ten behoeve van het Land Curaçao dan wel totdat de Stichting Bureau Toezicht en Normering Overheidsentiteiten (in het vervolg 'SBTNO') is opgericht, operationeel is geworden en is aangewezen als de adviseur corporate governance.

Uitgaande van de Eilandsverordening Corporate Governance alsook de bepalingen van de aangegeven overeenkomst van opdracht, behoren tot de werkzaamheden van de adviseur corporate governance in ieder geval het ambtshalve of op verzoek van het Land Curaçao adviseren van de aandeelhouder dan wel de overheid aangaande het verkrijgen, vervreemden of bezwaren van (certificaten) van aandelen, het vaststellen of aanpassen van een reserverings- of dividendbeleid voor de overheidsvennootschappen of -stichtingen en het benoemen of ontslaan van bestuurders bij de overheidsvennootschappen of -stichtingen.



SOAB *We know government.*

Op basis van het voorgaande heeft u ons Bureau, als tijdelijk adviseur corporate governance, bij omslagen d.d. 1 december 2010 (kenmerk 2010/103684) en d.d. 8 december 2010 (kenmerk 2010/111006) voor advies benaderd inzake het voornemen tot benoeming van nieuwe leden in de raad van commissarissen van Integrated Utility Holding N.V. ('Aqualectra'). Het gaat hierbij om de volgende kandidaten:

- De heer C.A. Monk.
- De heer D.E. Puriel.
- De heer [REDACTED].

Op grond van de Eilandsverordening Corporate Governance dient de adviseur corporate governance in dit kader te adviseren over de vraag of een voornemen tot benoeming dan wel ontslag van bestuurders aan de statuten van de vennootschap en aan de toepasselijke regels voldoet, waaronder de procedureregels en profielschets bedoeld in artikel 8 van de Eilandsverordening en de bepalingen uit de Code Corporate Governance van het Land Curaçao (in het vervolg de 'Code Corporate Governance'). In het advies geeft de adviseur corporate governance gemotiveerd aan of er al dan niet zwaarwegende bezwaren zijn tegen het gemelde voornemen. De Code Corporate Governance is, op basis van artikel 3, lid 1 van de Eilandsverordening Corporate Governance, door het Bestuurscollege op 12 oktober 2009 bij Eilandsbesluit vastgesteld.

Wij hebben in dit kader de aangegeven benoemingsvoorstellen beoordeeld om na te gaan in hoeverre deze voldoen aan de hierboven vermelde regelgeving. De resultaten van onze beoordeling zijn in dit schrijven opgenomen.

2. Statutaire vereisten en profielschets voor commissarissen van Aqualectra

Uit artikel 8 van de statuten van Aqualectra blijkt dat de raad van commissarissen uit 7 leden bestaat. Zolang er preferente aandelen uitstaan, kunnen 5 commissarissen door de gewone aandeelhouders worden benoemd en ontslagen ('A-commissarissen') waarbij de overige 2 commissarissen door de preferente aandeelhouders kunnen worden benoemd en ontslagen ('B-commissarissen'). Nadien worden alle commissarissen als gelijkwaardig beschouwd. De president-commissaris wordt door de gewone aandeelhouders benoemd. Voorts blijkt uit artikel 8 van de statuten dat personen in dienst van de vennootschap alsook personen die zodanige belangen vertegenwoordigen dat een belangenconflict niet is uitgesloten, waardoor strijd zou kunnen ontstaan met de richtige uitoefening van hun taak als toezichthouder, niet benoembaar zijn tot commissaris van Aqualectra.

Uitgaande van de bepalingen van de Code Corporate Governance dient de algemene vergadering van aandeelhouders een profielschets vast te stellen voor de raad van commissarissen van een vennootschap. Deze profielschets dient mede ter waarborging van de kwaliteit van de toezichthoudende, goedkeurende en adviserende taken van de raad van commissarissen. In deze profielschets worden er, rekening houdende met de aard van de activiteiten en omvang van de vennootschap, eisen gesteld ter zake van de gewenste grootte en samenstelling van de raad van commissarissen alsook ter zake van de gewenste deskundigheid en achtergrond van haar leden. Tevens moet minimaal één lid van de raad van commissarissen een zogenoemde financieel expert ('financial literate') zijn, hetgeen inhoudt dat deze persoon relevante kennis en ervaring heeft opgedaan op financieel-economisch terrein. Deze profielschets dient ten slotte jaarlijks door de aandeelhouders, samen met de raad van commissarissen, te worden geëvalueerd.

In het kader van de oprichting van Aqualectra heeft de toenmalige Eilandsraad van het Eilandgebied Curaçao in de openbare vergadering van 9 juli 1997 het Memorandum 'Herstructurering electriciteits- en watervoorziening' vastgesteld. Onderdeel van dit Memorandum was tevens een profielschets voor de raad van commissarissen van Aqualectra. Door de vaststelling van genoemd Memorandum door de Eilandsraad op 9 juli 1997 hanteren wij als uitgangspunt dat een profielschets voor de raad van commissarissen van Aqualectra als zodanig door de aandeelhouders is vastgesteld. Conform deze profielschets dienen de commissarissen van Aqualectra in staat te zijn om hun toezichhoudende taken naar behoren uit te oefenen alsook om het bestuur met raad en daad bij te staan. Hierbij wordt een grote mate van betrokkenheid van de commissarissen verwacht bij het bedrijfsgebeuren van Aqualectra met als belangrijke aandachtsgebieden de begroting, de beleidsplannen en jaarrekeningen van de vennootschap. In deze profielschets zijn specifieke competenties geformuleerd waarover elk commissaris dient te beschikken voor de vervulling van de aan hem of haar toebedeelde rol rekeninghoudende met de disciplines die in de raad van commissarissen vertegenwoordigd dienen te zijn. Elk commissaris dient onder meer te beschikken over de volgende competenties:

- Minimaal HBO-opleiding met bij voorkeur een academisch niveau.
- Aantoonbare werkervaring in een managementfunctie in het bedrijfsleven dan wel op maatschappelijk hoog niveau.
- Het vermogen om in teamverband te werken en de beschikking over voldoende sociale vaardigheden.
- Inzicht in de bestuurlijke en maatschappelijke verhoudingen van Curaçao.
- Voldoende tijd voor de uitoefening van het commissariaat alsook ruime interesse in het bedrijfsgebeuren van Aqualectra.
- Heeft geen zakelijke banden met Aqualectra.
- Een onafhankelijke instelling ten aanzien van politieke machthebbers.
- Is woonachtig op Curaçao.
- Heeft een leeftijd van minimaal 35 en maximaal 60 jaar.

Tevens is de samenstelling van de raad van commissarissen van Aqualectra zodanig dat de volgende disciplines vertegenwoordigd dienen te zijn:

- Een lid met financiële kennis.
- Een lid met bedrijfseconomische kennis.
- Een lid met technische kennis.
- Een lid met kennis op het gebied van human resources
- Een lid met commerciële kennis.

Hierbij geldt tenslotte dat de gedeputeerde belast met energiezaken qualitate qua deel uitmaakt van de raad van commissarissen van Aqualectra.

Rekeninghoudende met de statuten van Aqualectra alsook de bepalingen uit de Code Corporate Governance ten aanzien van de grootte en samenstelling van de raad van commissarissen, kunnen de in deze profielschets geformuleerde eisen als voldoende selectiecriteria worden gehanteerd voor de benoeming van nieuwe commissarissen bij Aqualectra met dien verstande dat het niet mogelijk is voor politieke gezagsdragers om lid te zijn van de raad van commissarissen van Aqualectra. Wij adviseren de Raad van Ministers dan ook om de profielschets ten aanzien van dit laatste punt aan te passen.

3. Analyse benoemingsvoorstel nieuwe commissarissen van Aqualectra

Uit onze beoordeling van de curricula vitae van de heren Monk en Puriel blijkt dat deze in principe voldoen aan de hiervoor aangegeven, door de Eilandsraad vastgestelde, profielschets voor leden van de raad van commissarissen van Aqualectra. Deze kandidaten beschikken over voldoende bestuurlijke kennis en ervaring welke met name werd opgedaan in het bedrijfsleven respectievelijk de overheid. Op basis van de door deze kandidaten genoten opleidingen en opgedane werkervaring kan redelijkerwijs worden aangenomen dat de heer Monk de beschikking heeft over financiële alsook bedrijfseconomische kennis terwijl de heer Puriel de beschikking heeft over technische kennis. Tevens blijkt dat beide kandidaten minimaal een HBO-opleiding hebben afgerond. Uit de beoordeling van het curriculum vitae van de heer ████████ is ons echter niet gebleken dat hij een HBO-opleiding heeft afgerond.

Uitgaande van de bepalingen van de Code Corporate Governance dient er geen sprake te zijn van belangenverstrengeling bij commissarissen / toezichthouders van een overheidsentiteit. Een belangenverstrengeling kan geacht worden aanwezig te zijn indien een commissaris van Aqualectra ook een toezichthoudende rol vervult of bestuurlijke invloed heeft bij een overheidsentiteit of andere entiteit waarmee Aqualectra een belangrijke zakelijke relatie heeft. In het geval van de heer Monk blijkt dat hij tevens door de raad van Ministers is voorgedragen als lid van de raad van commissarissen van Curaçao Oil N.V. ('Curoil'). In dit kader geldt Curoil, als leverancier van brandstofproducten aan Aqualectra, als een overheidsentiteit waarmee Aqualectra een belangrijke zakelijke relatie heeft. Wij gaan ervan uit dat betrokkene en de overige leden van de raad van commissarissen van Aqualectra hier adequaat mee zullen omgaan. In dit kader wordt verwezen naar artikel 2.12 uit de Code Corporate Governance waarin is opgenomen dat een commissaris niet mag deelnemen aan de discussie en de besluitvorming over een onderwerp of transactie waarbij deze commissaris een tegenstrijdig belang heeft. Deze bepaling dient volgens de Code tevens afzonderlijk te worden opgenomen in het reglement van de raad van commissarissen van de betreffende vennootschap. Tevens willen wij u attenderen op het feit dat het aantal commissariaten van een commissaris conform de Code Corporate Governance maximaal vijf kan bedragen, waarbij het voorzitterschap van een raad van commissarissen als dubbel telt.

Uitgaande van de statuten van Aqualectra alsook de in de vastgestelde profielschets geformuleerde eisen voor leden van de raad van commissarissen bij deze vennootschap, hebben wij dan ook geen zwaarwegende bezwaren tegen de benoeming van de heren Monk en Puriel als commissaris bij Aqualectra. In het geval van de heer ████████ hebben wij echter zwaarwegende bezwaren daar hij ons inziens niet voldoet aan de vastgestelde profielschets voor leden van de raad van commissarissen bij Aqualectra daar uit zijn curriculum vitae niet is gebleken dat hij een HBO-opleiding heeft afgerond.

4. Aanpassing statuten van Aqualectra

Uitgaande van de bepalingen van de Code Corporate Governance moeten de statuten van een vennootschap of stichting zodanig worden aangepast dat alle bepalingen van de Code van toepassing verklaard kunnen worden. In ieder geval dient in de statuten een verwijzing naar de Code te worden opgenomen alsook de verplichting om de bepalingen van de Code toe te passen, rekening houdend met de concrete omstandigheden van de betreffende rechtspersoon.

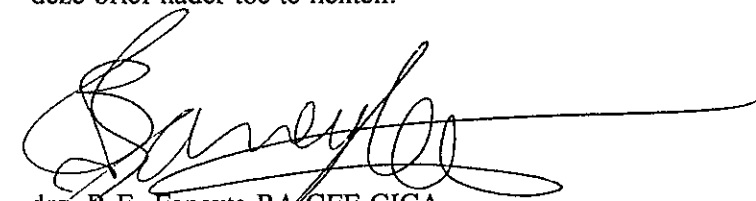
Uit onze beoordeling van de statuten van Aqualectra blijkt dat deze nog niet zijn aangepast aan de bepalingen van de Code Corporate Governance. In dit kader verwijzen wij tevens naar de wettelijke verplichting uit artikel 12, lid 2 van de Eilandsverordening Corporate Governance waaruit blijkt dat de statuten van een vennootschap of stichting uiterlijk binnen zes maanden na de inwerkingtreding van deze Eilandsverordening aangepast moeten worden om te voldoen aan de bepalingen van de Code Corporate Governance.

5. Advies

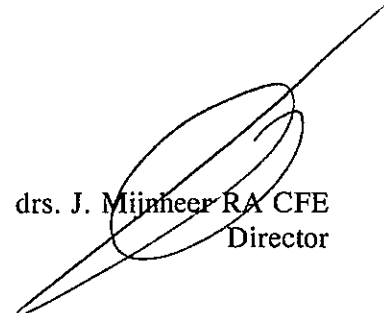
Op grond van het voorgaande:

1. Adviseren wij de Raad van Ministers om alsnog de profielschets voor de raad van commissarissen van Aqualectra aan te passen zodanig dat het voor politieke gezagsdragers niet mogelijk is om zitting te nemen in deze raad.
2. Hebben wij geen zwaarwegende bezwaren tegen de benoeming van de heren Monk en Puriel als commissarissen bij Aqualectra. Voor onze opmerking inzake eventuele belangenverstrengelingen verwijzen wij u naar paragraaf 3 van dit advies. Inzake de benoeming van de heer ████████ hebben wij echter zwaarwegende bezwaren daar ons niet is gebleken dat hij voldoet aan de vastgestelde profielschets voor leden van de raad van commissarissen bij Aqualectra door het ontbreken van een HBO-opleidingsniveau.
3. Adviseren wij de Raad van Ministers om alsnog de statuten van Aqualectra te laten aanpassen aan de bepalingen van de Code Corporate Governance.

Wij gaan er van uit u hiermee voldoende te hebben geïnformeerd en zijn vanzelfsprekend bereid deze brief nader toe te lichten.



drs. R.E. Faneyte RA CFE CICA
Senior Audit Manager



drs. J. Mijneer RA CFE
Director