

Aan de Raad van Ministers Curaçao
t.a.v. de Minister van Onderwijs, Cultuur en Sport,
de heer L. Jansen
Fort Amsterdam 17
Alhier

Willemstad, 23 mei 2011

Kenmerk : 11/0497C/JH
Referentie : drs. R.E. Faneyte RA CFE CICA
Onderwerp : Advies inzake benoemingsvoorstellen nieuwe bestuursleden van
Fundashon Kas di Kultura Kòrsou

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 artike 4 van de Verordening Corporate Governance (A.B. 2009, nr. 92), een schriftelijke overeenkomst aan te gaan met een bij Landsbesluit aangewezen deskundige organisatie. Op grond hiervan is een overeenkomst van opdracht afgesloten tussen het Land Curaçao en SOAB waarbij ons Bureau 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 aangewezen als de adviseur corporate governance.

Uitgaande van de Verordening 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.

Op basis van het voorgaande heeft u ons Bureau, als tijdelijk adviseur corporate governance, voor advies benaderd inzake het voornemen tot benoeming van nieuwe leden in het bestuur van de stichting Fundashon Kas di Kultura Kòrsou ('FKK'). Het gaat hierbij om de volgende kandidaten welke voor de aangegeven bestuursfuncties worden voorgedragen:

- De heer A.J. Solognier.
- De heer A.H. Wiels.

Op grond van de Verordening 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 als bedoeld in artikel 8 van de Verordening 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 Verordening Corporate Governance, door het voormalig 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. Inzake de aard en reikwijdte van deze beoordelingswerkzaamheden verwijzen wij u tevens naar onze brief van 5 april 2011 (kenmerk 11/0305C/JH). De resultaten van onze beoordeling zijn in dit schrijven opgenomen.

2. Statutaire vereisten en profielschets voor bestuursleden van FKK

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

Een profielschets voor de raad van toezicht van FKK is als zodanig nog niet opgesteld. Wel zijn in artikel 6, lid 2 van de statuten van FKK eisen geformuleerd welke het Bestuurscollege in acht dient te nemen bij de benoeming van bestuursleden bij FKK. Uit de statuten blijkt dat het bestuur van FKK uit minimaal 5 en maximaal 7 leden bestaat waarbij de gedeputeerde belast met cultuur en educatie of een door deze aan te wijzen persoon qualitate qua bestuursvoorzitter is. Voorts dient de bestuursamenstelling aan de volgende eisen te voldoen:

- een financieel deskundige welke als penningmeester zal fungeren;
- een lid met kennis en ervaring op management en/of juridisch gebied welke als secretaris zal fungeren;
- een lid met kennis en ervaring op het gebied van NGO's en/of financiële fondsen;
- de overige 3 leden dienen kennis te hebben op cultureel-educatief gebied.

In artikel 8 van de statuten van FKK wordt aangegeven dat het bestuur belast is met het besturen van de stichting alsook met het beheer van het vermogen van de stichting binnen de grenzen van haar doel. Hieruit blijkt dat het Raad van Commissarissen-model (zie paragraaf 4) nog niet is toegepast bij FKK. Wij gaan in dit kader uit van de veronderstelling dat het Raad van Commissarissen-model alsnog zal worden toegepast bij FKK en dat de in dit schrijven aangegeven kandidaten zijn voorgedragen als lid van een nog in te stellen raad van toezicht bij FKK.

Rekeninghoudende met de doelstelling van FKK alsook de bepalingen uit de Code Corporate Governance ten aanzien van de grootte en samenstelling van de raad van toezicht, kunnen de in de statuten van FKK geformuleerde eisen ten aanzien van de bestuurssamenstelling van de stichting als selectiecriteria worden gehanteerd voor de benoeming van nieuwe bestuursleden bij FKK met dien verstande dat deze statutaire eisen ook moeten gelden voor de bestuursvoorzitter van FKK. Uit artikel 6, lid 2 blijkt dat de bestuursvoorzitter van FKK door het Bestuurscollege wordt benoemd zonder dat de statutaire eisen van toepassing worden verklaard voor deze functie.

Niettegenstaande het voorgaande adviseren wij het Bestuurscollege om alsnog een profielschets voor de raad van toezicht van FKK vast te stellen om te kunnen voldoen aan de vereisten van de Code Corporate Governance. De aldus vastgestelde profielschets dient, samen met de raad van toezicht, tenminste jaarlijks te worden geëvalueerd en indien nodig aangepast rekening houdende met de gewenste samenstelling, grootte, taken en werkwijze van de raad van toezicht.

3. Analyse benoemingsvoorstellen nieuwe bestuursleden van FKK

Uit onze beoordeling van de curricula vitae van de aangegeven kandidaten blijkt dat deze in principe voldoen aan de in artikel 6, lid 2 aangegeven statutaire vereisten voor bestuursleden van FKK. In dit kader blijkt dat de heer Solognier de universitaire opleidingen commercieel economie en informatica heeft afgerond alsook ervaring heeft als directeur van een eigen bedrijf welk gespecialiseerd is in software engineering. Op grond hiervan kan redelijkerwijs worden aangenomen dat de heer Solognier kennis dan wel ervaring heeft op het gebied van management zoals aangegeven in artikel 6, lid 2 van de statuten van FKK. Voorts blijkt dat de heer Wiels de lerarenopleiding Papiamentu alsook de HBO-opleiding Theologie & Filosofie heeft afgerond waardoor redelijkerwijs mag worden aangenomen dat de heer Wiels kennis dan wel ervaring heeft op cultureel-educatief gebied zoals aangegeven in artikel 6, lid 2 van de statuten van FKK. Uitgaande van de statuten van FKK geformuleerde eisen voor bestuursleden bij de stichting, hebben wij geen zwaarwegende bezwaren tegen de benoeming van de heren Solognier en Wiels als bestuursleden bij FKK.

Uitgaande van de bepalingen van de Code Corporate Governance dient er tevens geen sprake te zijn van belangenverstrengeling bij commissarissen / toezichthouders van een overheidsentiteit. Een belangenverstrengeling kan geacht worden aanwezig te zijn indien een bestuurslid van FKK ook een toezichthoudende rol vervult of bestuurlijke invloed heeft bij een overheidsentiteit of andere entiteit waarmee FKK een belangrijke zakelijke relatie heeft. Wij achten het niet onze taak om zelf te onderzoeken of dat het geval is bij de voorgedragen kandidaten maar zullen u erop attent maken indien wij over informatie beschikken dat dit wel het geval is.

Van de voorgedragen kandidaten is ons niet bekend of zij een toezichthoudende of bestuurlijke rol vervullen bij overheidsentiteiten dan wel andere entiteiten waarmee FKK een belangrijke zakelijke relatie heeft. Indien dit wel het geval zou zijn dan dienen deze kandidaten terug te treden uit deze toezichthoudende dan wel bestuurlijke functies bij deze entiteiten alvorens te kunnen worden benoemd als bestuurslid van FKK.

4. Aanpassing statuten van FKK

De Code Corporate Governance gaat uit van een stichtingsstructuur welk gebaseerd is op het Raad van Commissarissen-model. De belangrijkste kenmerken van dit Raad van Commissarissen-model zijn de volgende:

- de Raad van Bestuur is het bestuur van de stichting en heeft zelfstandige bestuursbevoegdheid. Aan haar komen alle bevoegdheden toe, met uitzondering van de aan de Raad van Commissarissen opgedragen bevoegdheden;
- de Raad van Commissarissen van een zodanige stichting heeft een drietal taken: (i) adviseren van de Raad van Bestuur, (ii) toezicht houden op de Raad van Bestuur en (iii) een aantal bijzondere taken zoals het benoemen en ontslaan van bestuurders en het goedkeuren van ingrijpende bestuursbesluiten.

Het toepassen van de bepalingen van de Code impliceert dat de statuten van een stichting aangepast moeten worden conform het Raad van Commissarissen-model.

De statuten van een stichting dienen in dit kader zodanig te 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 stichting.

Uit artikel 8, lid 1 van de statuten van FKK blijkt dat het bestuur belast is met het besturen van de stichting alsook met het beheer van en de beschikking over het vermogen van de stichting binnen de grenzen van haar doel. Op grond hiervan blijkt dat de statuten van FKK 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.

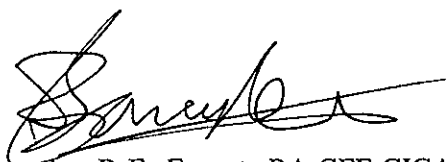
5. Advies

Op grond van het voorgaande:

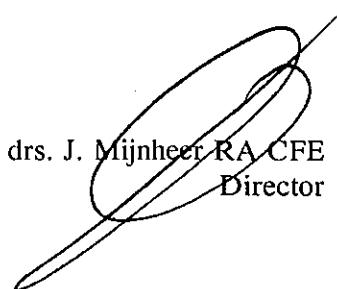
4. Adviseren wij de Raad van Ministers om alsnog een specifieke profielschets voor de raad van toezicht van FKK vast te stellen waarin concreet rekening wordt gehouden met de aard en omvang van de activiteiten van de stichting.
5. Hebben wij geen zwaarwegende bezwaren tegen de benoeming van de heren Solognier en Wiels als bestuursleden bij FKK.

3. Adviseren wij de Raad van Ministers om alsnog de statuten van FKK 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. Mijnheer RA CFE
Director