



Council of Advice
Raad van Advies

Strengthening Our Democracy

Aan Zijne Excellentie de Gouverneur van Sint Maarten
Drs. E.B. Holiday
Falcon Drive # 3
Harbour View
Sint Maarten



RvA no. SM/05-19-LV

Onderwerp: Ontwerp van Landsverordening tot wijziging van de Landsverordening Corporate Governance teneinde het intrekken van de Landsverordening Corporate Governance van de voormalige Nederlandse Antillen en enkele wetstechnische aanpassingen (uw volgnummer: LV-19/0011).

Advies: Met verwijzing naar uw adviesverzoek d.d. 16 september 2019 om het oordeel van de Raad van Advies inzake bovengenoemd onderwerp en de behandeling en vaststelling hiervan in de vergadering van de Raad d.d. 15 oktober 2019, bericht de Raad u als volgt.

De ontwerp-landsverordening tot wijziging van de Landsverordening Corporate Governance teneinde het intrekken van de Landsverordening Corporate Governance van de voormalige Nederlandse Antillen en enkele wetstechnische aanpassingen strekt er volgens de considerans toe de Landsverordening corporate governance van de voormalige Nederlandse Antillen in te trekken en in de Landsverordening Corporate Governance van Sint Maarten enkele wetstechnische verbeteringen door te voeren.

Bestudering van het onderhavige ontwerp en de bijbehorende memorie van toelichting geeft de Raad aanleiding tot het maken van de navolgende opmerkingen.

1. Dubbele regeling

Aanleiding voor het onderhavige voorstel is onder andere dat Sint Maarten met betrekking tot de regels omtrent corporate governance na 10 oktober 2010 twee grotendeels overlappende regelingen uit de tijd van de Nederlandse Antillen heeft overgenomen. Op landsniveau gold voor de Nederlandse Antillen destijds de 'Landsverordening corporate governance'¹ en op eilandniveau was voor Sint Maarten de 'Eilandsverordening Corporate Governance'² van toepassing. Na 10 oktober 2010 zijn beide regelingen op basis van de

¹ PB 2009, no. 74.

² AB 2009, no. 10.

RvA no. SM/05-19-LV

1 JAP
A



Landsverordening overgangsbepalingen van wetgeving en bestuur getransformeerd naar Landsverordeningen voor het Land Sint Maarten.

De Landsverordening die voor de Antillen gold (PB 2009, no. 74) is overgegaan op grond van artikel 1, eerste lid, van de Landsverordening overgangsbepalingen van wetgeving en bestuur en de Eilandsverordening die voor eilandgebied Sint Maarten gold (AB 2009, no. 10) is overgegaan op grond van artikel 1, tweede lid, van de Landsverordening overgangsbepalingen van wetgeving en bestuur. Laatstgenoemde regeling is overgenomen onder AB 2013, GT no.19.

Ten tijde van het verkrijgen van 'landsstatus' in 2010 bestond voor Sint Maarten de mogelijkheid om op grond van artikel 2, onderdeel b, van de Landsverordening overgangsbepalingen van wetgeving en bestuur jo. Additioneel Artikel I van de Staatsregeling van Sint Maarten één van de regelingen op het gebied van corporate governance in te trekken. Bestudering van 'bijlage II behorende bij artikel 2, onderdeel b, van de Landsverordening overgangsbepalingen van wetgeving en bestuur'³ wijst uit dat dit toentertijd niet is gebeurd.

Het onderhavige voorstel om de Landsverordening corporate governance (PB 2009, no. 74) in te trekken en om in de Landsverordening Corporate Governance (AB 2013, GT no. 19) enkele wetstechnische wijzigingen door te voeren, nopen de Raad tot het plaatsen van de volgende inhoudelijke opmerkingen.

De definitie van 'Minister' in de regeling van de voormalige Antillen luidt: "de minister onder wiens verantwoordelijkheid een vennootschap of stichting valt".⁴ De definitie van 'minister' in de regeling van Sint Maarten luidt: "de minister die het betreft".⁵ De Raad geeft gelet op de concretere formulering in overweging om de definitie van 'Minister' uit de in te trekken regeling over te nemen in de in stand te houden regeling. De Raad vraagt hiervoor de aandacht.

In artikel 3, derde lid van de in te trekken Landsverordening corporate governance (Antillen) werd de periodieke herziening van de Code Corporate Governance geregeld. Kortweg zou uiterlijk om de twee jaar moeten worden gezien of een aanpassing van de code nodig is. Deze toets komt met intrekking van de Antilliaanse regeling te vervallen. In plaats daarvan wordt slechts geregeld dat op voordracht van de Minister van Algemene Zaken de Corporate Governance Code kan worden gewijzigd.⁶ De Raad adviseert om te bezien of

³ AB 2010, GT no. 30.

⁴ Artikel 1, onderdeel f, van de Landsverordening corporate governance (Antillen).

⁵ Artikel 1, onderdeel d, van de Landsverordening Corporate Governance (Sint Maarten).

⁶ Artikel 3, eerste lid, Landsverordening Corporate Governance (Sint Maarten).



een periodieke her-evaluatie van de Corporate Governance Code niet geboden is. Daarbij kan net als in de in te trekken regeling worden bepaald dat de Code in elk geval zal worden aangepast indien gewijzigde internationaal aanvaarde normen daartoe nopen. Op die manier kan de actualiteit en effectiviteit van de regeling bij veranderde omstandigheden tijdig worden gewaarborgd. De Raad vraagt hiervoor de aandacht.

2. Profielschets

Artikel 4, eerste lid, van de Landsverordening Corporate Governance (Sint Maarten) regelt de instelling van de Corporate Governance Council. De Raad merkt op dat er vooralsnog geen kwalitatieve voorwaarden lijken te worden verbonden aan de profielen van (potentiele) leden. Dat geldt overigens ook voor kwantitatieve criteria zoals het aantal leden waaruit de Corporate Governance Council dient te bestaan. Denkbaar is dat deze aspecten in de gedelegeerde regeling verder zullen worden uitgewerkt. Gelet op de belangrijke rol van de Corporate Governance Council en ter waarborging van de kwaliteit van haar adviezen acht de Raad het van belang dat hieraan de nodige aandacht wordt besteed. Als voorbeeld refereert de Raad in het algemeen aan Artikel 4 van het Instellingsbesluit Monitoring Commissie Corporate Governance Code (NL.) en in het bijzonder aan het derde lid van dat artikel.⁷ De Raad vraagt hiervoor de aandacht.

3. Financiële paragraaf

In de memorie van toelichting wordt onder de financiële paragraaf gesteld dat het ontwerp geen financiële gevolgen heeft voor het Land, de burger of het bedrijfsleven. In het voorgestelde nieuwe achtste lid van artikel 4 wordt een grondslag gecreëerd voor het verder regelen van de geldelijke voorziening van de leden. Artikel 12, derde lid, van de Landsverordening Corporate Governance (Sint Maarten) bepaalt dat de honorering van de leden onderdeel uitmaakt van de begroting van de Corporate Governance Council. Uit het vierde lid van datzelfde artikel blijkt dat de kosten van de werkzaamheden van de Corporate Governance Council voor rekening komen van de onderworpen vennootschappen en stichtingen op basis van een overeen te komen verdeelsleutel. Voor zover de Raad bekend, is een dergelijke verdeelsleutel nog niet bij landsbesluit vastgelegd. In het verleden is gebleken dat er onduidelijkheid was over de financiering van de Corporate Governance Council. Om ervoor te zorgen dat er op dit punt geen onduidelijkheid meer bestaat, geeft de Raad in overweging om de bestaande regels met betrekking

⁷ Besluit van de Minister van Economische Zaken van 29 november 2013, nr. WJZ/13183060, houdende instelling van de Monitoring Commissie Corporate Governance Code, Staatscourant nummer 34316, 10 december 2013.



Council of Advice
Raad van Advies

Strengthening Our Democracy

tot de financiering van de Corporate Governance Council op korte termijn nader in te vullen. De Raad vraagt hiervoor de aandacht.

4. Wetstechnische toets

In de bijlage zijn de opmerkingen van redactionele en wetstechnische aard vermeld. Deze opmerkingen worden geacht integraal deel uit te maken van het onderhavige advies.

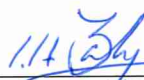
Conclusie

Concluderend geeft de Raad de regering in overweging de ontwerp-landsverordening naar de Staten te zenden nadat aan de opmerkingen van de Raad aandacht zal zijn geschonken.


Aldus vastgesteld in de vergadering van de Raad van 15 oktober 2019.

De Secretaris

De waarnemend Vice-voorzitter


Dhr. mr. A.G. Baly




Mevr. M. Hazel, MA



BIJLAGE bij het advies d.d. 15 oktober 2019, RvA no. SM/05-19-LV

Opmerkingen van redactionele en wetstechnische aard

Het ontwerp bevat een aantal redactionele en wetstechnische onvolkomenheden. De Raad geeft de volgende niet-limitatieve voorbeelden.

Het ontwerp

- a. De Raad stelt voor om de formulering van het opschrift ter verduidelijking als volgt te wijzigen: "Landsverordening, van de [datum] tot wijziging van de Landsverordening Corporate Governance van Sint Maarten in verband met het doorvoeren van enkele wetstechnische aanpassingen en tot intrekking van de Landsverordening corporate governance van de voormalige Nederlandse Antillen."
- b. De voorgestelde wijziging onder Artikel I, A, eerste lid, tracht duidelijker onderscheid te maken tussen 'bestuurders' van vennootschappen en 'bestuurders' van stichtingen. De Raad wijst er echter op dat de huidige formulering (met gebruik van het woord 'en' in plaats van een komma ' , ') bij hem als zodanig geen onduidelijkheid schept en naar zijn mening tekstueel beter vloeit.
- c. De voorgestelde wijziging onder I, A, tweede lid, houdt onvoldoende rekening met het voorschrift uit Aanwijzing 169 van de Aanwijzingen voor de regelgeving van Sint Maarten. De Raad stelt voor om de hele lees/begripseenheid in de bepaling op te nemen met als uitkomst: "de bij landsbesluit aangewezen organisatie" wordt vervangen door: de bij landsbesluit, houdende algemene maatregelen, ingestelde organisatie.
- d. De citeertitel van de wettelijke regeling die in het voorgestelde artikel II dient te worden ingetrokken luidt: "Landsverordening corporate governance". De huidige formulering met gebruik van hoofdletters in de benaming (Corporate Governance) verwijst strikt gezien naar de in stand te houden en te wijzigen Landsverordening Corporate Governance (Sint Maarten). Voorgesteld wordt om de hoofdletters achterwege te laten.
- e. Het valt de Raad op dat in Artikel III, tweede lid, onderdeel a, het model voor de inwerkingtreding met terugwerkende kracht uit Aanwijzing 126 van de Aanwijzingen voor de regelgeving van Sint Maarten wordt gevolgd terwijl het eerste lid het model uit Aanwijzing 135, eerste lid, volgt. Het is de Raad niet duidelijk waarom aan de inwerkingtreding een element van terugwerkende kracht wordt gekoppeld. De Raad adviseert om voor de inwerkingtreding het model uit Aanwijzing 135, eerste lid, te hanteren. Indien terugwerkende kracht gewenst is, stelt de Raad voor om dit aanvullend te onderbouwen in de toelichting en het eerste lid dienovereenkomstig aan te passen.



Memorie van toelichting

- a. In de memorie van toelichting op pagina 1 in de voorlaatste regel van de eerste alinea ontbreekt het woord “van” tussen de woorden “vertegenwoordiging” en “het Land”.
- b. In het Artikelsgewijs deel van de memorie van toelichting, Artikel I, Onderdeel A, staat het volgende: “De rest van de wijzigingen zijn van wetstechnische aard”. Het is de Raad niet duidelijk naar welke andere wijzigingen wordt verwezen aangezien de wijzigingen in Onderdeel A zich beperken tot de onderdelen c, e en l, van artikel 1 van de Landsverordening Corporate Governance. Vermoedelijk kan deze zin worden verwijderd.
- c. In de memorie van toelichting wordt in onderdeel C in de eerste volzin van het derde tekstblok op pagina 2 gesteld dat aan artikel 4 van de Landsverordening Corporate Governance een zesde lid zal worden toegevoegd. Uit het ontwerp blijkt echter dat er een nieuw achtste lid wordt voorgesteld. Dit vraagt om een aanpassing van de memorie van toelichting.