

Geleidebrief informatief

Naam voorstel 16006538	Brief GS van 19 april 2016 met afdoening PS-toezegging 43 inzake voordrachtrecht RvC DELTA		
Betreft vergadering	Commissie Bestuur		13 mei 2016
Te verzenden aan	Commissie Bestuur via iBabs		
Verzenddatum	26 april 2016		
Commissiegriffier	Margreeth Trimpe	0118 - 63 14 37	me.trimpe@zeeland.nl
Statenadviseur			
Inhoudelijk ambtenaar	Evert Heringa	0118-63 12 30	eh.heringa@zeeland.nl
Verantwoordelijk bestuurder	C.M.M. Schönknecht-Vermeulen		

Inhoudelijk	
Aanleiding	<p>Toezegging in PS nr. 43 n.a.v. ingediende motie waarin werd voorgesteld een commissaris namens de Algemene vergadering van Aandeelhouder voor te dragen om toe te treden tot de Raad van Commissarissen van DELTA. De gedeputeerde heeft toegezegd mogelijkheden voor het vestigen van voordrachtrecht RvC Delta in deze periode te onderzoeken en de onderzoeksresultaten te delen met de commissie, voorafgaand aan discussie over dit onderwerp in de Algemene vergadering van Aandeelhouders.</p>
Bevoegdheid	GS
Wat stellen GS voor?	De toezegging hiermee als afgehandeld te beschouwen.
Toelichting	<p>GS zien geen bezwaar in het instrument 'aanbeveling', en dragen daarom samen met de andere aandeelhouders een externe kandidaat aan bij de RvC. Daarbij worden enkele kanttekeningen gemaakt van de strekking dat een commissaris die benoemd wordt op aanbeveling van de aandeelhouders niet deze aandeelhouders vertegenwoordigt en ook niet een andere rol of andere verplichtingen heeft dan andere commissarissen.</p>
Kosten en dekking	n.v.t.
Overige informatie	De brief wordt ter kennisneming bij de Toezeggingenlijst geagendeerd.



bericht op brief van:

De voorzitter van Provinciale Staten
t.a.v. de statengriffier

uw kenmerk:

ons kenmerk: 16006057

afdeling: Financiën

bijlage(n):

behandeld door: E.H. Heringa

doorkiesnummer: (0118) 631230

onderwerp: Afdoening toezegging nr. 43 (PS d.d. 11 maart 2016),
inzake voordrachtrecht RvC Delta.

verzonden:

19 APR. 2016

Middelburg, 19 april 2016

Geachte heer/mevrouw,

In de vergadering van PS van 11 maart 2016 is een motie aan de orde geweest waarin werd gepleit voor het invoeren van een recht van voordracht voor een commissaris door de aandeelhouders. Naar aanleiding daarvan is door mevrouw Schönknecht, lid van ons college, toegezegd om te onderzoeken wat de mogelijkheden daarvoor zijn. In deze brief doen wij verslag van onze bevindingen.

Wettelijke context

De gang van zaken rondom de benoeming van leden van een Raad van Commissarissen voor een bedrijf als DELTA NV wordt geregeld in het Burgerlijk Wetboek, boek 2, art 158 (en in de statuten van de betreffende vennootschap).

Lid 3 bepaalt dat de RvC een profielschets voor de omvang en samenstelling van de gehele RvC vaststelt. Die profielschets wordt bij vaststelling en bij wijzigingen besproken met de aandeelhouders.

Lid 6 bepaalt dat wanneer een nieuwe commissaris benoemd moet worden, de RvC aan de aandeelhouders (en de OR) tijdig meedeelt wanneer, ten gevolge waarvan en overeenkomstig welk profiel in zijn midden een plaats moet worden vervuld. De aandeelhouders kunnen vervolgens personen aanbevelen bij de RvC om te worden voorgedragen.

Op grond van lid 4 tenslotte doet de RvC een voordracht voor een commissaris aan de aandeelhouders, die met de voordracht instemmen of die afwijzen.

Hoewel "voordragen" en "aanbevelen" in het dagelijks spraakgebruik als synoniem zouden kunnen worden beschouwd, maakt de wet daar een scherp onderscheid tussen.

Voordragen is een formeel besluit van de RvC, waarna de aandeelhouders alleen nog ja of nee mogen zeggen. Aanbevelen houdt in dat de aandeelhouders voorafgaand aan de voordracht suggesties voor een commissaris kunnen doen. De RvC vormt zich dan een oordeel over zowel de geschiktheid van de aanbevolen persoon, als over de samenstelling van de RvC als geheel wanneer de aanbevolen persoon zou worden benoemd, en baseert daarop een formele voordracht.

Een formeel recht van voordracht bij de aandeelhouders zou deze toetsing door de RvC onmogelijk maken en de RvC dus materieel buiten spel zetten.

Wij vatten de motie daarom zo op, dat die meer doelt op een "aanbeveling" in juridische zin dan op een formeel recht van "voordracht".

Besluitvorming in 2010

In 2010 hebben uw staten besloten om per 1-1-2011 alle overheidscommissarissen uit provinciale deelnemingen (met uitzondering van Evides tot aan het moment van verhangen van de aandelen) terug te trekken. De reden hiervoor was de spanning tussen de rol als commissaris (toen: gedeputeerden) en de rol als aandeelhouder.

Bij wet is vastgelegd (BW 2:140) wat de taak van de RvC is. In het betreffende wetsartikel staat onder meer: "*Bij de vervulling van hun taak richten de commissarissen zich naar het belang van de vennootschap en de met haar verbonden onderneming.*" De belangen van de vennootschap kunnen strijdig zijn met de belangen van de aandeelhouders. In een dergelijk geval zal elke commissaris - ook de overheidscommissaris - zich moeten richten op het belang van de vennootschap, en niet op dat van de aandeelhouder.

Op dat moment werd geconstateerd dat de rol als gedeputeerde (belang aandeelhouder) en de rol als commissaris (belang bedrijf) niet te combineren was, zeker in de context van een actief aandeelhouderschap. Tegelijkertijd is door uw staten besloten af te zien van alle rechten tot voordracht en aanbeveling van commissarissen.

Strekking motie

De strekking van de motie, zoals wij die begrijpen, is om - in afwijking van uw eerdere besluit - nu wel gebruik te maken van het recht op het doen van aanbevelingen. Zeker omdat het nu niet meer zou gaan om een lid van een publiek bestuursorgaan, maar om een externe kandidaat, zien wij daar geen bezwaar tegen, met een kanttekening over de rol van een dergelijke commissaris.

Rol commissaris

De tekst van de motie kan aanleiding geven tot de gedachte dat een commissaris, die benoemd wordt op aanbeveling van de aandeelhouders, ook zitting neemt in de RvC *namens* de aandeelhouders of vanuit het publieke belang. Dat kan echter niet het geval zijn. Een dergelijke commissaris heeft geen andere verplichtingen of rol jegens de aandeelhouders dan andere commissarissen. Er mag ook niet van deze commissaris worden verwacht (hetzij formeel, hetzij in de praktijk) dat hij of zij de aandeelhouders vertegenwoordigt, of inhoudelijke publieke of aandeelhoudersbelangen inbrengt. Op grond van de wet zal ook deze commissaris, bij strijd tussen publieke- of aandeelhoudersbelangen en bedrijfsbelangen, zich moeten richten op het bedrijfsbelang. De meerwaarde van een dergelijke commissaris zou wel kunnen zijn om speciale aandacht voor het tijdig informeren van de aandeelhouders te hebben.

Conclusie

De juridische "aanbeveling" is naar ons oordeel een prima instrument om invulling te geven aan de strekking van de motie, temeer omdat goed denkbaar is dat er afspraken worden gemaakt tussen RvB, RvC en aandeelhouders over de wijze van omgaan met aanbevelingen vanuit de aandeelhouders, bijvoorbeeld dat de RvC alleen gemotiveerd van de aanbeveling afwijkt. Ook bij de nieuw te vormen entiteiten na de splitsing van DELTA NV kunnen dergelijke afspraken worden gemaakt en vastgelegd.

Door het recente vertrek van een van de commissarissen doet de gelegenheid daarvoor zich nu al aan. Mede op basis van het overleg van de governancecommissie met de RvC hierover gaan wij samen met de andere aandeelhouders nu van die mogelijkheid gebruik maken door een kandidaat-commissaris aan te dragen.

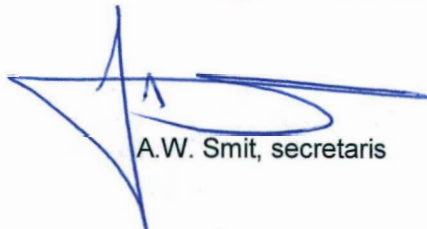
Wij vertrouwen hiermee onze toezegging voldoende te hebben ingevuld.

Hoogachtend,

gedeputeerde staten,



drs. J.M.M. Polman, voorzitter



A.W. Smit, secretaris