

Openbaar faillissementsverslag rechtspersoon (ex art. 73A Fw.)

Nummer: 3

Datum: 29-09-2017

Insolventienummer: F.01/13/1018

Toezichtzaaknummer: NL:TZ:0000009495:F002

Datum uitspraak: 29-10-2013

Curator: mr. Ph.W. Schreurs

R-C: mr. S.J.O. de Vries

Algemeen

Gegevens onderneming

Promise Security BV (afgekort: "PSS")
Hooibeemd 1A, 5705 DD Helmond
KvK nummer: 17179583

Activiteiten onderneming

PSS – dat (voorheen) handelende onder de naam ABC Security Systems – houdt zich met name bezig met schuifbare poorten en toegangscontrole. De aandelen in PSS en daarmee haar activiteiten zijn op 21 december 2012 overgenomen van ABC Hekwerk Participatie BV.

Omzetgegevens

Netto omzet volgens rapport Roza
2012 (tot en 30 november 2012) EUR 2.114.648,-
2011 EUR 2.207.351,-

Netto omzet volgens administratie PSS
2012 (geheel) EUR 2.346.024,82

Netto omzet volgens rapport RSW
2012 EUR 2.193.564,-
2011 EUR 2.207.351,-

Netto omzet tot en met 24 september 2013 volgens administratie PSS
EUR 1.724.723,81

Het verschil tussen de cijfers over 2012 is onderwerp van discussie, welke hierna onder het kopje oorzaak van faillissement nader zal worden toegelicht.

Personeel gemiddeld aantal

12 per datum faillissement

Saldo einde verslagperiode

EUR 3.599,57

Openbaar faillissementsverslag rechtspersoon (ex art. 73A Fw.)

Nummer: 3

Datum: 29-09-2017

EUR 3.604,23

EUR 945,20

Verslagperiode

28 april 2016 tot en met 16 november 2016

17 november 2016 tot en met 29 mei 2017

30 mei 2017 t/m 25 september 2017

Bestede uren in verslagperiode

6 uren en 18 minuten

3 uren en 18 minuten

4 uur

Bestede uren totaal

219 uren en 24 minuten

222 uren en 42 minuten

226 uur en 42 minuten

Toelichting

1 Inventarisatie

1.1 Directie en organisatie

PSS heeft twee alleen/zelfstandig bevoegd bestuurders, te weten de heer Frits Bolte (hierna: "Bolte") en getrapt via AVB Beheer BV (hierna: "Beheer") de heer Antoine van Ballegooijen (hierna: "Van Ballegooijen").

Antoine van Ballegooijen houdt 100% van de aandelen van AVB Holding BV en AVB Holding houdt 100% aandelen van de aandelen van Beheer. Beheer houdt 100% van de aandelen in de dochtermaatschappijen Euro Barrier Deutschland BV, EURO Barrier BV (hierna: "EB") en PSS.

Openbaar faillissementsverslag rechtspersoon (ex art. 73A Fw.)

Nummer: 3

Datum: 29-09-2017

1.2 Winst en verlies

Bedrijfsresultaat volgens rapport Roza:
2012 (tot en met 30 november) EUR 135.531,-
2011 EUR 114.665,- (negatief)

Bedrijfsresultaat volgens rapport RSW:
2012 EUR 71.175,- (negatief)
2011 EUR 114.667,- (negatief)

Netto resultaat na belastingen volgens rapport Roza:
2012 EUR 145.362,-
2011 EUR 180.319,- (negatief)

Netto resultaat na belastingen volgens rapport RSW:
2012 EUR 109.236,- (negatief)
2011 EUR 180.321,- (negatief)

Het verschil tussen de cijfers over 2012 is onderwerp van discussie, welke hierna onder het kopje oorzaak van faillissement nader zal worden toegelicht.

1.3 Balanstotaal

Rapport Roza
2012 (tot en met 30 november 2012) EUR 961.864,-
2011 EUR 735.134,-
2010 EUR 732.349,-
2009 EUR 601.314,-

Rapport RSW
2012 EUR 720.303,-
2011 EUR 735.134,-

Het verschil tussen de cijfers over 2012 is onderwerp van discussie, welke hierna onder het kopje oorzaak van faillissement nader zal worden toegelicht.

1.4 Lopende procedures

Op datum faillissement zouden geen gerechtelijke procedures meer aanhangig zijn.

1.5 Verzekeringen

De premies voor de verzekeringen waren deels voldaan. Noodzakelijke verzekeringen zijn gedurende de periode van voortzetting gecontinueerd. Nu de periode van voortzetting is geëindigd zullen de verschillende verzekeringen worden beëindigd en zal worden onderzocht of EB recht heeft op premierestitutie.

1.6 Huur

PSS huurt het pand aan de Hooibeemd 1a en 1b (deels) onder van Euro Barrier BV (hierna: "EB"). Het gehuurde pand is inmiddels ontruimd.

1.7 Oorzaak faillissement

Openbaar faillissementsverslag rechtspersoon (ex art. 73A Fw.)

Nummer: 3

Datum: 29-09-2017

In de notulen van de Algemene Vergadering d.d. 27 oktober 2013 staat hierover het volgende:

"De heer van Ballegooijen heeft te kennen gegeven dat Promise Security Systems BV niet langer in staat is om haar financiële verplichtingen te voldoen en dat de vooruitzichten zeer negatief zijn. Thans zijn er geen middelen beschikbaar om alle crediteuren te (kunnen) voldoen. Met geen vooruitzicht op verbetering, blijkt de onderneming niet langer levensvatbaar."

Ballegooijen en Bolte hebben vorenstaande verklaring in hun gesprekken met (medewerkers van) de Curator nader toegelicht. Voornoemde heren hebben verklaard dat vlak voorafgaand aan het faillissement (te weten op 25 oktober 2013) een vonnis in kort geding is gewezen door de Rechtbank Midden-Nederland (locatie Utrecht) inzake een procedure tussen enerzijds ABC Hekwerk Participatie BV (eiser) en anderzijds PSS en Beheer (gezamenlijk gedaagden). Voornoemd vonnis is geadmistreerd onder het rolnummer C/16/351885/ KG ZA 13-659. Dit vonnis was nadelig voor PSS en Beheer, hetgeen hierna – na een korte schets van de aanleiding van deze procedure – zal worden toegelicht. Het nadelige vonnis was aldus de verklaring van Bolte en Ballegooijen de directe aanleiding voor het aanvragen van het faillissement van PSS.

Achtergrond informatie overname PSS

Alle aandelen in het vermogen van PSS zijn op 21 december 2013 door Beheer gekocht van ABC Hekwerk Participatie BV. Het idee achter de overname was dat PSS samen met EB een betere landelijke dekking zou krijgen, synergie voordelen zouden kunnen behalen, betere service zou kunnen bieden, het binnenhalen/behouden/verruimen van bepaalde lucratieve contracten alsmede een mogelijkheid om de overheadkosten per vennootschap te beperken.

Het is hier – voor de leesbaarheid van het navolgende – belangrijk om te noteren dat ABC Hekwerk Participatie BV één aandeelhouder heeft, te weten Stichting Administratiekantoor ABC Hekwerk Participatie. ABC Hekwerk Participatie BV heeft daarnaast 17 licentienemers. Stichting Administratiekantoor ABC Hekwerk Participatie heeft op haar beurt certificaathouders, te weten minder dan 17. Alle certificaathouders en licentienemers zijn aparte (besloten) vennootschappen die het recht hebben om de ABC Hekwerk naam te voeren. De opzet heeft iets weg van een coöperatie. De licentienemers zal ik hierna generiek aanduiden als de "ABC'ers".

In het kader van voornoemde overname van de aandelen in het vermogen van PSS door AVB is tevens – in januari 2013 – een licentie- en een samenwerkingsovereenkomst gesloten tussen enerzijds PSS en anderzijds ABC Hekwerk Participatie BV. Op grond van de licentieovereenkomst was PSS gerechtigd om de namen "ABC Hekwerk" en "ABC Security Systems" te voeren. De samenwerkingsovereenkomst behelst een set afspraken die de verhouding tussen voornoemde contractspartijen alsmede de ABC'ers reguleert, althans zou moeten reguleren. Deze samenwerkingsovereenkomst behelst evenwel geen omzet- en/of afnamegarantie van ABC Hekwerk Participatie BV (en/of de ABC'ers) aan PSS. Het bestuur heeft aangegeven dat PSS voor een (aanzienlijk deel) van haar omzet afhankelijk is van de ABC'ers en dus een vitaal belang had bij het voortduren van deze licentie- en samenwerkingsovereenkomst. Dit is tijdens het kort geding ook aangevoerd. In het pleidooi van PSS/Beheer staat hierover: "De waarde van Promise, het bestaansrecht van Promise en de toekomst van Promise waren – zoals gezegd – volledig afhankelijk van het door ABC-hekwerkbedrijven afnemen van de producten en diensten van Promise." Aan de hand van de boekhouding kan worden becijferd dat minimaal de helft van de omzet van PSS ABC-gerelateerd was.

Conflict naar aanleiding van de overname

De overname is voor alle betrokken partijen (PSS, Beheer en ABC Hekwerk Participatie BV) niet positief uitgekomen. Van de beoogde synergie is weinig terecht gekomen en de samenwerking is – blijkens de gespreksverslagen en notulen van de vergadering van licentiehouders (en certificaathouders) – stroef verlopen. Het vorenstaande heeft niet direct

Openbaar faillissementsverslag rechtspersoon (ex art. 73A Fw.)

Nummer: 3

Datum: 29-09-2017

gevolgen gehad voor de netto omzet van PSS. De netto omzet van PSS over de maanden tot en met augustus 2013 wijkt niet (wezenlijk) af van de netto omzet van PSS over de vergelijkbare periode in 2012.

Het stroef verlopen van de samenwerking wordt namens de certificaathouders door ABC Hekwerk Participatie BV ook medegedeeld in een schrijven aan Beheer/PSS van 2 juli 2013.

De accountant van Beheer/PSS heeft vervolgens op 4 juli 2013 een e-mail gestuurd waarin wordt gesteld dat de overnamebalans onjuistheden zou bevatten. Daarmee zou de balansgarantie uit de overnameovereenkomst zijn geschonden en zou ABC Hekwerk Participatie BV jegens Beheer/PSS schadeplichtig zijn. Deze kwestie was (en is mogelijk nog steeds) onderwerp van een discussie.

Beheer heeft vervolgens op 15 juli 2013 een tweetal merken – te weten "ABC Hekwerk" en "ABC Security Systems" – geregistreerd op haar naam. De reden hiervoor was, volgens mededeling van het bestuur, gelegen in het feit dat deze merken, waarvan zij licentienemer was, onvoldoende zouden zijn beschermd door de licentiegever ABC Hekwerk Participatie BV. Op 13 augustus 2013 – toen ABC Hekwerk Participatie BV hiervan kennis had genomen via een bericht van Novagraaf en niet door een mededeling van PSS/Beheer – is Beheer gesommeerd door ABC Hekwerk Participatie BV om de merken door te halen. In het schrijven van 13 augustus 2013 zijn Beheer/PSS erop gewezen dat haar handelen niet alleen in strijd is met het Benelux Verdrag inzake de Intellectuele Eigendommen maar evenzo in strijd met de licentie- en samenwerkingsovereenkomst. Beheer/PSS zijn toen tevens op de consequentie gewezen als de merken niet direct zouden worden doorgehaald, namelijk het reële risico dat de licentie- en samenwerkingsovereenkomst worden beëindigd door ABC Hekwerk Participatie BV. PSS/Beheer heeft geen gevolg geven aan deze sommatie.

Op 15 augustus 2013 reageerde de raadsman van Beheer/PSS op voornoemd schrijven van ABC Hekwerk Participatie BV. In dit schrijven handhaaft hij namens PSS/Beheer de stelling dat Beheer is gerechtigd om de merken te mogen registreren, alsmede haalde hij nogmaals de balanskwestie aan. Afrondend stelde de raadsman voor om beide – op zichzelf losstaande onderwerpen – tijdens een gezamenlijk overleg te bespreken.

Aangezien PSS/Beheer geen gehoor gaf aan de sommatie in de brief van 13 augustus 2013 is de ontstane situatie besproken tijdens de vergadering van certificaathouders d.d. 29 augustus 2013. De certificaathouders hebben toen besloten, nu voornoemde merken haar belangrijkste asset was en het "afpakken" daarvan haar in de kern raakt, om de licentie- en samenwerkingsovereenkomst met PSS te beëindigen. Vorenstaande is in een brief van dezelfde datum ook schriftelijk bevestigd aan Beheer/PSS. Daarenboven werd Beheer/PSS nogmaals gesommeerd om de registratie van de merknamen direct door te halen. Aangezien ook aan deze laatste sommatie geen gehoor is gegeven door Beheer/PSS heeft ABC Hekwerk Participatie BV Beheer/PSS op 5 september 2013 gedagvaard in kort geding.

Vorenstaand conflict – dat tot één kort geding procedure met twee zittingsdagen (2 en 11 oktober 2013) heeft geleid – is uiteindelijk tot drie geschilpunten terug te brengen:

1. de stelling van ABC Hekwerk Participatie BV dat Beheer/PSS onrechtmatig haar merknamen "ABC Hekwerk" en "ABC Security Systems" heeft gedeponereerd;
2. de daarop voortbouwende stelling van ABC Hekwerk Participatie BV dat zij door voornoemde onrechtmatige registratie van haar merken gerechtigd was om de licentie- en samenwerkingsovereenkomst te beëindigen; en in reconventie
3. de stelling van Beheer/PSS dat de overnamebalans onjuistheden zou bevatten en dat ABC Hekwerk Participatie BV zodoende bepaalde bij de overname gegeven balansgaranties heeft geschonden.

Kort geding vonnis

In het kort geding vonnis is Beheer/PSS betreffende haar stelling dat de balansgarantie zou

Openbaar faillissementsverslag rechtspersoon (ex art. 73A Fw.)

Nummer: 3

Datum: 29-09-2017

zijn geschonden, gezien het gemotiveerde verweer aan de zijde van ABC Hekwerk Participatie BV en het feit dat niet vaststaat wat de eventuele schade zou zijn, door de voorzieningenrechter in het ongelijk gesteld.

ABC Hekwerk Participatie BV is inzake haar stellingen in het gelijk gesteld. De voorzieningenrechter oordeelde dat het handelen van Beheer/PSS kwalificeerde als een merkinbreuk, ondanks dat Beheer het merk uiteindelijk heeft laten doorhalen welke doorhaling plaatsvond op 2 oktober 2013. Daarbij is opgemerkt dat de door Beheer/PSS aangevoerde rechtvaardigingsgronden de – op zichzelf vaststaande merkinbreuk – niet rechtvaardigen.

De voorzieningrechter oordeelde ten slotte dat het aannemelijk is dat een bodemrechter zal oordelen dat de merkinbreuk van Beheer/PSS voldoende rechtvaardiging vormt om de licentie- en samenwerkingsovereenkomst te mogen beëindigen. Hiermee komt voorlopig vast te staan dat ABC Hekwerk Participatie BV niet onrechtmatig heeft gehandeld door de licentie- en samenwerkingsovereenkomst te beëindigen, waarbij als rechtmatige reden voor beëindiging heeft te gelden het onrechtmatig deponeren van voornoemde merknamen.

De keuze om voornoemde merken te deponeren, waarvoor op zichzelf weer andere redenen zijn aan te wijzen, is aan te merken als de oorzaak voor het beëindigen van de licentie- en samenwerkingsovereenkomst worden aangewezen. Het rechtmatig mogen beëindigen van de licentie- en samenwerkingsovereenkomst is de oorzaak van het faillissement van PSS. De keuze om voornoemde merken te deponeren is naar het voorlopig oordeel van de curator zodoende een belangrijke oorzaak van het faillissement.

2 Personeel

2.1 Aantal ten tijde van faillissement

12 per datum faillissement

2.2 Aantal in jaar voor faillissement

Onbekend

2.3 Datum ontslagaanzegging

31 oktober 2013

2.4 Werkzaamheden

Opstellen verzoek aan de rechter-commissaris, versturen ontslagbrieven, overleg met het UWV

3 Activa

3.1 Onroerende zaken: Beschrijving

N.v.t.

Openbaar faillissementsverslag rechtspersoon (ex art. 73A Fw.)

Nummer: 3

Datum: 29-09-2017

3.2 Onroerende zaken: Verkoopopbrengst

N.v.t.

3.3 Onroerende zaken: Hoogte hypotheek

N.v.t.

3.4 Onroerende zaken: Boedelbijdrage

N.v.t.

3.5 Onroerende zaken: Werkzaamheden

N.v.t.

3.6 Bedrijfsmiddelen: Beschrijving

PSS was eigenaar van de gebruikelijke kantoorinventaris en één voertuig.

PSS – zij het pas vanaf januari 2013 – is gevestigd in hetzelfde pand waarin ook EB is gevestigd. Het is door dit gegeven – alsmede een beperkte boekhouding op dit punt – lastig om te bepalen welk deel van de kantoorinventaris eigendom is van PSS en welk deel van EB. Vorenstaande geldt ook voor de voorraden. Deze constatering is van belang voor de zekerheden die ING Bank NV heeft bedongen van PSS, maar welke zij – nu zij deze vennootschap niet financierde – niet heeft bedongen van EB.

Van Ballegooijen c.q. Beheer heeft zich op het standpunt gesteld dat bepaalde zaken zijn verkocht die hun eigendom waren. Van Ballegooijen en Beheer zijn verzocht om dit nader te concretiseren en haar (pretense) schade nader te onderbouwen.

3.7 Bedrijfsmiddelen: Verkoopopbrengst

Kantoorinventaris EUR 9.250,-.
Voertuig EUR 1.500,-

3.8 Bedrijfsmiddelen: Boedelbijdrage

De opbrengst van de kantoorinventaris loopt op grond van artikel 57 lid 3 FW via de boedel en hierover is derhalve geen boedelbijdrage bedongen.

Over de verkoopopbrengst van het voertuig heeft de Curator een boedelbijdrage van 10% bedongen, derhalve EUR 150,-.

3.9 Bedrijfsmiddelen: Bodemvoorrecht fiscus

Zie vorenstaande opmerking.

Openbaar faillissementsverslag rechtspersoon (ex art. 73A Fw.)

Nummer: 3

Datum: 29-09-2017

3.10 Bedrijfsmiddelen: Werkzaamheden

Uitvoeren en afhandelen gehele verkooptraject.

3.11 Voorraden / onderhanden werk: Beschrijving

Inzake de voorraad wordt verwezen naar punt 3.5. Om toch tot een (pragmatische) oplossing te komen voor de verdeling van de opbrengst van de voorraad (het was immers genoegzaam duidelijk dat een deel van de voorraad eigendom was van PSS) is met toestemming van de rechter-commissaris een verdelingsafpraak gemaakt tussen de boedels en (feitelijk) met de ING Bank NV. 25% van de aanwezige voorraad (en dus opbrengst) wordt toegerekend aan PSS en 75% aan EB.

De vergoeding voor het onderhanden werk is verdisconteerd in de vergoeding voor de goodwill.

3.12 Voorraden / onderhanden werk: Verkoopopbrengst

EUR 5.000,- (= 25% van de vergoeding die is betaald voor de voorraad)

3.13 Voorraden / onderhanden werk: Boedelbijdrage

De Curator heeft een boedelbijdrage van 10% bedongen, derhalve EUR 500,-

3.14 Voorraden / onderhanden werk: Werkzaamheden

Uitvoeren en afhandelen gehele verkooptraject.

3.15 Andere activa: Beschrijving

Goodwill

3.16 Andere activa: Verkoopopbrengst

EUR 15.000,-

3.17 Andere activa: Werkzaamheden

Uitvoeren en afhandelen gehele verkooptraject.

4 Debiteuren

4.1 Omvang debiteuren

De totale nominale omvang van de debiteurenportefeuille bedraagt EUR 240.103,98 (d.d. 30 oktober 2013) en is verdeeld over zo'n 90 debiteuren waaronder voor (minstens de helft) ABC'ers. Een bedrag van EUR 42.728,61 is niet incasseerbaar nu deze debiteur reeds eerder is gefailleerd.

Openbaar faillissementsverslag rechtspersoon (ex art. 73A Fw.)

Nummer: 3

Datum: 29-09-2017

4.2 Opbrengst

De ING Bank NV pretendeert een pandrecht te hebben gevestigd op de vorderingen die PSS heeft op haar debiteuren. De rechtsgeldigheid van dit pandrecht dient nog te worden onderzocht.

ING Bank NV heeft aangegeven dat zij zal overgaan tot aanschrijven van de debiteuren en zodoende deze zelf zal (laten) incasseren door Mirus International.

De ING Bank NV is in de tweede verslagperiode verzocht om de curator te berichten in het kader van de stand van zaken van de debiteurenincasso. In de derde verslagperiode is de curator tweemaal geïnformeerd door ING Bank over de voortgang van de incasso.

Het laatste bericht van de ING Bank NV hieromtrent luidt als volgt:

"Inzake de voortgang van de incasso van de aan ons verpande debiteuren door Mirus International delen wij u hierbij mede dat zij hun werkzaamheden hebben beëindigd. Bijgaand doen wij een kopie van hun eindrapportage, inclusief slotfactuur, toekomen."

Met ING Bank NV zal nog in overleg worden getreden hoe die verklaring precies moet worden opgevat.

Uit de rapportage volgt (samengevat):

Uitgangspositie laatste pandlijst EUR 235.973,-

Betaald vóór datum start incasso EUR 67.141,- -/-

Herziene uitgangspositie start incasso EUR 168.831,-

Herziene uitgangspositie EUR 168.831,- (100%; 63 debiteuren)

Totaal betaald tijdens incasso EUR 37.870,- (22,4%; 26 debiteuren)

Incasso voorlopig gestaakt EUR 130.961,- (77,6; 47 debiteuren)

Het is overigens opvallend te noemen dat van de voorlopig gestaakte incassotrajecten de vijf grootste debiteuren allemaal ABC bedrijven zijn. Op die vijf grootste debiteuren staat nog een bedrag open van EUR 79.343,-.

De Curator zal in de komende verslagperiode onderzoeken of het een verantwoorde business case is voor de boedel om bepaalde incassotrajecten alsnog zelf op te pakken.

Het is aannemelijk, mede gezien de oorzaak van het faillissement en daarmee samenhangende gespannen verhouding tussen (de bestuurder van) Failliet en de ABC bedrijven, dat het incasseren van de vorderingen op ABC bedrijven met aan zekerheid grenzende waarschijnlijkheid geen succes zal hebben. Dit beeld wordt met name bevestigd door het rapport van het door de pandhouder ingeschakelde incassobureau. Mocht het komen tot een daadwerkelijke verificatie van de vorderingen in dit faillissement, hetgeen afhangt van de procedure zoals beschreven onder punt 7 van dit verslag, zullen de pretense tegenvorderingen van de ABC bedrijven aldan kritisch worden gecontroleerd aan de hand van de debiteurenlijst.

De overige debiteuren zullen een herhaalde aanmaning tot betaling ontvangen van de Curator.

In de afgelopen verslagperiode hebben de resterende debiteuren nog een aanmaning tot betaling ontvangen. Twee debiteuren verzochten na aanschrijving om werkbonden/opdrachtbevestigingen, welke bleken te ontbreken in de administratie van failliet. Zulks is gebleken na controle hiervan. Drie debiteuren hebben nog een bedrag voldaan van in totaal EUR 1.965,40. Het overige deel van de debiteuren moet als oninbaar worden betiteld. De debiteurenincasso is gezien het vorenstaande afgerond.

Openbaar faillissementsverslag rechtspersoon (ex art. 73A Fw.)

Nummer: 3

Datum: 29-09-2017

4.3 Boedelbijdrage

n.v.t.

4.4 Werkzaamheden

Verstrekken van de debiteurenlijsten e.d. aan ING Bank NV. Voeren van schriftelijk en telefonisch overleg met ING Bank NV.

5 Bank / Zekerheden

5.1 Vordering van bank(en)

De ING Bank NV heeft een vordering ad EUR 288.799,22 onder aantekening van haar rechten ter verificatie aangemeld.

De curator zal, nu Mirus International haar werkzaamheden heeft afgerond, ING Bank NV verzoeken om haar verminderde vordering kenbaar te maken.

5.2 Leasecontracten

PSS heeft een negental leaseovereenkomsten afgesloten met drie leasemaatschappijen. De leaseauto's zijn – voor zover de doorstarter hier geen gebruik van wenste te maken – geretourneerd aan de leasemaatschappijen.

5.3 Beschrijving zekerheden

De ING Bank NV heeft de gebruikelijke zakelijke zekerheden bedongen, op – kort samengevat – de voorraad, inventaris, rollend materieel en debiteuren. Deze zekerheden zullen nog op rechtsgeldigheid worden onderzocht, maar voorshands is er nog geen reden om te twijfelen aan de rechtsgeldigheid. De Curator heeft bovendien de hiervoor onder 3.9 toegelichte regeling getroffen met de ING Bank NV over de verdeling van de opbrengst voor de voorraad.

5.4 Separatistenpositie

EUR 5.000,- voor de voorraad en EUR 1.500,- voor het voertuig.

5.5 Boedelbijdragen

ING Bank NV is over beide een boedelbijdrage van 10% verschuldigd, zodoende in totaal een boedelbijdrage ad EUR 650,-.

5.6 Eigendomsvoorbehoud

In het faillissement hebben zich 4 partijen gemeld die een eigendomsvoorbehoud pretenderen. De Curator heeft in de doorstartovereenkomst van de doorstarter bedongen dat rechtsgeldige eigendomsvoorbehouden door haar worden gerespecteerd. De Curator is thans bezig met de afwikkeling van de (rechtsgeldige) beroepen op eigendomsvoorbehoud. De afwikkeling is afgerond.

Openbaar faillissementsverslag rechtspersoon (ex art. 73A Fw.)

Nummer: 3

Datum: 29-09-2017

5.7 Retentierechten

Hierop is geen beroep gedaan.

5.8 Reclamerechten

Hierop is geen beroep gedaan.

5.9 Werkzaamheden

6 Doorstart / voortzetten onderneming

6.1 Voortzetten: Exploitatie / zekerheden

Met toestemming van de rechter-commissaris de is onderneming tijdelijk (ongeveer 2,5 week) voortgezet. Een derde partij heeft voor deze voortzetting een boedelkrediet verstrekt van EUR 15.000,-.

De ondernemingen zijn tijdelijk voortgezet om zo de waarde van de ondernemingen – waaronder de waarde van de servicecontracten – zoveel als mogelijk te behouden.

Goederen die tijdens de periode van voortzetting zijn gebruikt zijn en zullen worden afgerekend.

6.2 Voortzetten: Financiële verslaglegging

De Curator had een boedelkrediet ter beschikking van EUR 15.000,-. Uiteindelijk bedragen de kosten van de voortzetting (een kleine) EUR 5.000,- (precies EUR 5.391,13*), welke zijn voldaan door middel van het boedelkrediet. Het niet gebruikte deel van het boedelkrediet ad EUR 10.000,- is inmiddels gerestitueerd aan de financier. Het tweede deel van het boedelkrediet, waarmee de kosten van de voortzetting zijn voldaan, is inmiddels ook gerestitueerd. (*Deze kosten staan thans slechts genoemd in het financieel verslag van EB, maar dienen nog deels te worden doorbelast aan de boedel van PSS.)

In de periode van voortzetting is (per datum aanvangsverslag) in totaal EUR 16.213,25 (voor EB en PSS gezamenlijk) gefactureerd (onder speciale voorwaarden) aan partijen aan wie dienstverlening is verschaft tijdens de periode van voortzetting. Deze boedeldebiteuren zullen in de aankomende periode deze facturen voldoen aan de boedel.

Inmiddels is komen vast te staan dat gedurende de voortzetting van (sec) PSS EUR 13.017,79 heeft gefactureerd. Daarvan is thans EUR 5.309,27 ontvangen. De komende periode zullen de overige boedeldebiteuren worden gesommeerd om het verschuldigde te voldoen.

Als alle debiteuren (van EB en PSS gezamenlijk, zodoende thans EUR 20.973,06 in totaal) betalen, er geen onbetaalde kosten meer zijn en het resterende deel van het boedelkrediet ad EUR 5.000,- is afgelost (beide afgehandeld), resteert een totaalresultaat over de periode van voortzetting van EUR 15.581,93 (EUR 20.973,06 -/- EUR 5.391,13). Thans bedraagt het resultaat (nu de incasso van de boedeldebiteuren nog niet volledig is afgerond) EUR 5.805,71 (EUR 11.196,84 -/- EUR 5.391,13).

Openbaar faillissementsverslag rechtspersoon (ex art. 73A Fw.)

Nummer: 3

Datum: 29-09-2017

6.3 Voortzetten: Werkzaamheden

Operationele en management werkzaamheden inzake het voortzetten van de ondernemingen.

6.4 Doorstart: Beschrijving

In de dagen na het faillissement hebben veel partijen hun interesse in (delen) van EB en PSS kenbaar gemaakt. De interesse was dusdanig groot dat is besloten om een onderhandse biedprocedure in te richten. Bij aanvang van de biedprocedure is een verkoopmemorandum verstuurd aan alle geïnteresseerde partijen die zich hebben gemeld. Dit verkoopmemorandum is uiteindelijk aan (ongeveer) 13 partijen verstuurd.

Uiteindelijk heeft het biedproces bestaan uit twee biedrondes. In de eerste biedronde zijn de geïnteresseerde partijen verzocht om een bieding uit te brengen op de delen van de activa waarnaar hun interesse uitging. Voorshands is aangegeven dat de voorkeur van de curator uitging naar een doorstart van beide ondernemingen in één keer, met behoud van zoveel mogelijk werkgelegenheid.

In deze tweede biedronde zijn de partijen verzocht om een onvoorwaardelijk bod uit te brengen. Uiteindelijk hebben twee partijen een dergelijke bieding uitgebracht. Het bod van B&G Hekwerk BV was over de gehele breedte genomen het beste. Hierbij speelt mee dat in het kader van deze doorstart 8 werknemers – en mogelijk nog meer – een baan krijgen aangeboden in de doorstart.

De totale opbrengst voor de Activa (exclusief de debiteuren) bedraagt EUR 102.000,-. Deze opbrengst is verdeeld over de boedels van PSS en EB conform hetgeen hierover is genoteerd in dit aanvangsverslag alsmede in het aanvangsverslag inzake het faillissement van EB.

6.5 Doorstart: Verantwoording

Zie hiervoor.

6.6 Doorstart: Opbrengst

EUR 102.000,- die als volgt wordt verdeeld over de twee faillissementen.

EURO Barrier BV
EUR 27.750,- Inventaris
EUR 13.500,- Voertuigen
EUR 15.000,- Voorraden
EUR 15.000,- IE-Rechten/ OHW/ Goodwill
EUR 71.250,- Totaal

Promise Security BV
EUR 9.250,- Inventaris
EUR 1.500,- Voertuigen
EUR 5.000,- Voorraden
EUR 15.000,- IE-Rechten/ OHW/ Goodwill
EUR 30.750,- Totaal

6.7 Doorstart: Boedelbijdrage

EUR 650,- (voornoemd).

Openbaar faillissementsverslag rechtspersoon (ex art. 73A Fw.)

Nummer: 3

Datum: 29-09-2017

6.8 Doorstart: Werkzaamheden

Uitvoeren en afhandelen gehele verkooptraject.

7 Rechtmatigheid

7.1 Boekhoudplicht

In onderzoek.

De cijfermatige verschillen als bedoeld op pagina 1/2 zijn in onderzoek.

Dit punt dient naar aanleiding van het vonnis waarin is berust (zie paragraaf 7.5.) als afgerond te worden beschouwd.

7.2 Depot jaarrekeningen

2011, d.d. 21 november 2012 (tijdig)

2010, d.d. 11 maart 2011 (tijdig)

2009, d.d. 16 juni 2010 (tijdig)

7.3 Goedk. Verkl. Accountant

N.v.t.

7.4 Stortingsverpl. Aandelen

De aandelen zijn volgestort.

7.5 Onbehoorlijk bestuur

Procedure I

De curator heeft zich op het standpunt gesteld dat Van Ballegooijen en Beheer hun taak onbehoorlijk hebben vervuld. De onbehoorlijke taakvervulling is (kort samengevat) onder meer en met name gelegen in het deponeren van de merken (zie hiervoor onder punt 1.7), welke actie is aan te wijzen als de belangrijke en directe oorzaak van het faillissement van PSS.

Van Ballegooijen en Beheer en de betrokken raadsman zijn in het kader van hoor- en wederhoor in de gelegenheid gesteld om zich uit te laten over de aansprakelijkstelling. In die reactie is de aansprakelijkheid van de hand gewezen. De curator heeft vervolgens de rechter-commissaris om toestemming verzocht om Van Ballegooijen en Beheer in rechte te mogen betrekken. Die toestemming is inmiddels verleend.

De Curator heeft, nu het treffen van een regeling (tot op heden) niet mogelijk is gebleken, in de derde verslagperiode Van Ballegooijen en Beheer gedagvaard op grond van het vorenstaande. De dagvaarding is op 4 december 2014 betekend en de eerste roldatum was 17 december 2014.

Van Ballegooijen en Beheer hebben in de procedure op 28 januari 2015 eerst een incidentele

Openbaar faillissementsverslag rechtspersoon (ex art. 73A Fw.)

Nummer: 3

Datum: 29-09-2017

conclusie tot oproeping in vrijwaring genomen. In de incidentele conclusie verzoeken Van Ballegooijen en Beheer de Rechtbank om Bolte en de voormalige advocaat van Faillieten in vrijwaring te mogen oproepen. Van Ballegooijen en Beheer hebben dit verzocht nu zij van mening zijn dat Bolte en de advocaat, indien Van Ballegooijen en Beheer zouden worden veroordeeld in de hoofdprocedure, (mede) hoofdelijk aansprakelijk zijn voor de alsdan toegewezen schade. De Curator heeft zich in dit incident gerefereerd aan het oordeel van de Rechtbank. Op 18 februari 2015 heeft de Rechtbank bij vonnis het incident toegewezen, inhoudende dat het Van Ballegooijen en Beheer is toegestaan om Bolte en de advocaat in vrijwaring te mogen oproepen.

Voorts heeft de Rechtbank in het vonnis van 18 februari 2015 bepaald dat de hoofdprocedure per 1 april 2015 weer op de rol kwam staan voor antwoord. De conclusie van antwoord in de hoofdprocedure is ook op die datum ontvangen. In de conclusie van antwoord betwisten Van Ballegooijen en Beheer gemotiveerd dat er sprake is van kennelijk onbehoorlijk bestuur. Belangrijke pijlers van het betoog zijn onder andere: het feit dat er een advocaat is geraadpleegd, het registreren van de merken geen fout behelst, PSS technisch al failliet was, etc.

De hoofdprocedure ligt, nadat de conclusie van antwoord was genomen, stil in afwachting van de uitkomsten in de vrijwaringsprocedure. De Curator heeft begrepen dat de dagvaarding in vrijwaring inmiddels is uitgebracht en de procedure thans staat voor conclusie van antwoord in vrijwaring zijdens Bolte en de advocaat. In de vrijwaringsprocedure heeft Bolte, ter rolle van 27 mei 2015, zijn conclusie van antwoord ingediend.

Ter rolle van 8 juli 2015 heeft de advocaat de Rechtbank verzocht om Bolte in ondervrijwaring te mogen oproepen. Op 22 juli 2015 hebben Van Ballegooijen en Beheer, die gedurende de procedure haar naam heeft gewijzigd in Rookie BV, maar in dit verslag aangeduid zal blijven als Beheer, gereageerd op dit incident.

De hoofdprocedure ligt vooralsnog stil door de (onder)vrijwaring.

Verslag 6:

Op 30 december 2015 heeft de Rechtbank Oost-Brabant een tussenvonnis gewezen in deze hoofd-, vrijwaring- en ondervrijwaringsprocedure. De Rechtbank heeft in het tussenvonnis een comparitie van (alle) partijen gelast. Die comparitie van partijen vindt op 6 juni 2016 plaats.

Verslag 7

De comparitie van partijen heeft plaatsgevonden. De procedure staat thans voor vonnis

Procedure II

Verslag 6:

De curator heeft, na het tussenvonnis in Procedure I, ook de voormalige advocaat van PSS in rechte betrokken op basis van – min of meer – hetzelfde feitencomplex. In deze procedure dient de wederpartij thans te concluderen voor antwoord.

Verslag 7:

De Rechtbank heeft in het tussenvonnis een comparitie van partijen gelast. Die comparitie van partijen vindt op 21 februari 2017 plaats.

Openbaar faillissementsverslag rechtspersoon (ex art. 73A Fw.)

Nummer: 3

Datum: 29-09-2017

Procedure I

Op 16 november 2016 is vonnis gewezen in vorenstaande hoofd-, vrijwaring- en ondervrijwaringsprocedure. De Rechtbank heeft de feiten en omstandigheden die ten grondslag liggen aan de vordering van de curator anders geïnterpreteerd en komt tot de conclusie dat er geen sprake is van kennelijk onbehoorlijk bestuur. De vordering van de curator is zodoende afgewezen. Na overleg met de rechter-commissaris is besloten om geen hoger beroep in te stellen tegen dit vonnis.

Procedure II

Met partijen is een minnelijke regeling bereikt en zonder enige schulderkenning. De formaliteiten van die regeling worden op korte termijn op de laatste punten afgerond. Alle in verband met het vorenstaande lopende procedures, die thans op de parkeerrol staan, zullen daarna worden beëindigd.

De minnelijke regeling is nagekomen en de procedures zijn beëindigd.

7.6 Paulianeus handelen

De curator heeft tot op heden geen paulianeuse rechtshandelingen geconstateerd.

7.7 Werkzaamheden

Bestuderen van ontvangen documentatie, voeren van interviews, toepassen hoor- en wederhoor, opstellen aansprakelijkstellingen, opstelling toestemmingsverzoek voor de rechter-commissaris.

Verslag 7: Monitoren voortgang van de hoofd-, vrijwaring- en ondervrijwaringsprocedure inzake Procedure I. Afronden processtukken inzake Procedure II.

Monitoren voortgang van de hoofd-, vrijwaring- en ondervrijwaringsprocedure. Voeren van overleggen ter zake Procedure II.

8 Crediteuren

8.1 Boedelvorderingen

Salaris curator p.m.
Vordering UWV: EUR 86.456,07.

Vordering Joanknecht & Van Zelst: EUR 2.662,-.

8.2 Pref. vord. van de fiscus

Belastingdienst preferente vordering: EUR 38.539,-.

Openbaar faillissementsverslag rechtspersoon (ex art. 73A Fw.)

Nummer: 3

Datum: 29-09-2017

8.3 Pref. vord. van het UWV

UWV preferente vordering: EUR 15.108,97.

8.4 Andere pref. crediteuren

Er hebben zich nog geen andere preferente crediteuren gemeld.

8.5 Aantal concurrente crediteuren

24

8.6 Bedrag concurrente crediteuren

EUR 681.824,36

8.7 Verwachte wijze van afwikkeling

Nog niet bekend.

Het faillissement zal, na afronding van de laatste werkzaamheden, op korte termijn worden afgewikkeld ex artikel 16 Fw.

8.8 Werkzaamheden

In dit faillissement hebben zich meerdere partijen gemeld, in verband met het ongedaan maken van kennelijk onverschuldigde betalingen op de bankrekening van gefailleerde bij de ING Bank NV. Deze betalingen hebben geen betrekking op een bestaande dan wel voormalige rechtsgrond met Failliet die aanleiding gaf tot de betalingen en zijn daarom het gevolg van een onmiskenbare vergissing. Onder overlegging van alle onderliggende stukken is de rechter-commissaris derhalve om toestemming verzocht voor het terugstorten van deze kennelijk onverschuldigde betalingen naar de desbetreffende partijen. Deze partijen is een redelijke vergoeding in rekening gebracht.

Aanschrijven crediteuren, opstellen crediteurenlijsten.

9 Procedures

9.1 Naam wederpartij(en)

Procedure I: AVB Beheer BV (thans Rookie BV) en de heer Van Ballegooijen.
Procedure II: de voormalige advocaat van faillieten en zijn kantoor.

9.2 Aard procedures

Procedure I: bestuurdersaansprakelijkheid.
Procedure II: onrechtmatige daad.

Openbaar faillissementsverslag rechtspersoon (ex art. 73A Fw.)

Nummer: 3

Datum: 29-09-2017

9.3 Stand procedures

Procedure I: staat voor vonnis.
Procedure II: een comparitie van partijen is gelast.

9.4 Werkzaamheden

Afronden processtukken

10 Overig

10.1 Termijn afwikkeling faillissement

Nog niet bekend.

Het faillissement zal, na afronding van de laatste werkzaamheden, op korte termijn worden afgewikkeld ex artikel 16 Fw

Het faillissement is voorgedragen ter afwikkeling.

10.2 Plan van aanpak

Verslag 7: De noodzakelijke werkzaamheden in de procedures zullen worden uitgevoerd.

Na afronding voornoemde formaliteiten zal begonnen worden met de afwikkeling.

10.3 Indiening volgend verslag

Over zes maanden.

10.4 Werkzaamheden

Opstellen (financieel) verslag