

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

Betreft

Verslagnummer	11
Datum verslag	22-02-2021
Insolventienummer	F.02/15/651
Toezichtzaaknummer	NL:TZ:0000006170:F001
Datum uitspraak	22-01-2015

R-C	mr. M.D.E. Leppens
Curator	mr P.E. Butterman

Algemene gegevens

Naam onderneming


Diepstraten BV 18-05-2018
 5

Gegevens onderneming

Vsg: 6 18-05-2018
Statutair gevestigd te Gilze  5
Vestigingsadres: Den Bulk 10 te Gilze
KvK.nr: 18086565

Vsg: 7 08-01-2019
 7

Activiteiten onderneming

Verzorgt taxivervoer voor o.a. particulieren en bedrijven. 18-05-2018
 5

Financiële gegevens

Jaar	Omzet	Winst en verlies	Balanstotaal
2014	€ 1.906.000,00	€ -87.330,00	€ 355.487,00

Toelichting financiële gegevens

Gemiddeld aantal personeelsleden

47

18-05-2018

 5

Boedelsaldo

€ 20.627,00

18-05-2018

 5

€ 20.515,91

31-01-2020

 9

€ 20.472,98

23-07-2020

 10

€ 20.424,34

22-02-2021

 **11**

Verslagperiode

van

18-10-2017

18-05-2018

 5

t/m

15-5-2018

van

15-5-2018

08-01-2019

 7

t/m

30-12-2018

van

30-12-2018

19-07-2019

 8

t/m

19-7-2019

van

20-7-2019

31-01-2020

 9

t/m

24-1-2020

van

24-1-2020

23-07-2020

 10

t/m

21-7-2020

van

22-7-2020

22-02-2021

 **11**

t/m

18-2-2021

Bestede uren

Verslagperiode	Bestede uren
5	4 uur 36 min
7	1 uur 42 min
8	1 uur 18 min
9	1 uur 54 min
10	1 uur 24 min
11	5 uur 42 min
totaal	16 uur 36 min

Toelichting bestede uren

uren verwerkt t/m 15-6-19

19-07-2019

 8

uren verwerkt t/m 21-7-20

23-07-2020

 10

uren verwerkt t/m 19-2-21

22-02-2021

 **11**

1. Inventarisatie

1.1 Directie en organisatie

De aandelen van Diepstraten BV zijn in handen van Diepstraten Auto en Bus BV, die weer volledig in handen zijn van Diepstraten Onroerend Goed BV. Diepstraten Holding BV heeft uiteindelijk daarvan weer alle aandelen in handen. De aandelen van Diepstraten Holding BV worden gehouden door Stichting Administratiekantoor Diepstraten Holding. Direct bestuurders van failliet zijn J.A.M. Diepstraten, D.J.A. Diepstraten (sinds 1 april 2015) en M.L.H. Diepstraten-Gijsberts (sinds 1-4-2015).

18-05-2018



1.2 Lopende procedures

Er lopen geen procedures

18-05-2018



1.3 Verzekeringen

Alle opgezegd per 1-1-2016

18-05-2018



1.4 Huur

Opgezegd

18-05-2018



1.5 Oorzaak faillissement

Het faillissement zou zijn veroorzaakt door de toenemende bezuinigingen van overheidswege. Failliet was voor een groot deel afhankelijk van gesubsidieerd vervoer. Toen zij daarnaast ook nog eens een grote aanbesteding 'verloor' heeft zij de handdoek in de ring gegooid.

18-05-2018




De curator is echter een andere mening toegedaan en verwijst naar hoofdstuk 7.

2. Personeel


2.1 Aantal ten tijde van faillissement

Personeelsleden
47

18-05-2018
 5

2.2 Aantal in jaar voor faillissement

Personeelsleden
46


18-05-2018
 5

2.3 Ontslagaanzegging

Datum	Aantal	Toelichting
24-12-2015	47	
totaal	47	

2.4 Werkzaamheden personeel

Afgewikkeld.

18-05-2018
 5


3. Activa

3.1 Onroerende zaken

Beschrijving	Verkoopopbr.	Hypotheek	Boedelbijdr.
Geen			
totaal	€ 0,00		€ 0,00

Toelichting onroerende zaken

Het onroerend goed werd gehuurd van Diepstraten Onroerend Goed BV

18-05-2018
 5

3.2 Werkzaamheden onroerende zaken

3.3 Bedrijfsmiddelen

Beschrijving	Verkoopopbrengst	Boedelbijdrage
werkplaatsinventaris	€ 10.596,00	
totaal	€ 10.596,00	€ 0,00

Toelichting bedrijfsmiddelen

De curator trof een bescheiden werkplaatsinventaris aan, bedoeld voor het reparatiewerk aan taxi's en bussen. Daarnaast beschikt failliet over een kantoorinventaris.

18-05-2018

 5

3.4 Bodemvoorrecht fiscus

Ja. Gelet op het bodemvoorrecht van de fiscus komt één en ander van de opbrengst de boedel toe.

18-05-2018

 5

3.5 Werkzaamheden bedrijfsmiddelen

De curator heeft één en ander in onderzoek, ook in verband met de vermeende oorzaak van het faillissement en bestuurdersaansprakelijkheid.

18-05-2018

 5

3.6 Voorraden / onderhanden werk

Beschrijving	Verkoopopbrengst	Boedelbijdrage
verpand aan de bank	€ 1.404,00	€ 56,00
totaal	€ 1.404,00	€ 56,00

Toelichting voorraden / onderhanden werk

Er is een bescheiden voorraad 'spare parts' voor auto's en bussen. Deze is verpand aan Rabobank.

18-05-2018

 5

3.7 Werkzaamheden voorraden / onderhanden werk

3.8 Andere activa

Beschrijving	Verkoopopbrengst	Boedelbijdrage
handelsnaam en goodwill		€ 23.000,00
totaal	€ 0,00	€ 23.000,00

Toelichting andere activa

De curator heeft de handelsnaam en goodwill/lopende contracten verkocht aan Taxicentrale van der Wou te Dongen.

18-05-2018

 5

3.9 Werkzaamheden andere activa

afgewikkeld

18-05-2018



4. Debiteuren

4.1 Debiteuren

Beschrijving	Omvang	Opbrengst	Boedelbijdr.
	€ 79.409,00		€ 0,00
totaal	€ 79.409,00	€ 0,00	€ 0,00

Toelichting debiteuren

Een en ander is verpand aan Rabobank, die de inning door een derde (OND Consultancy) laat uitvoeren.

18-05-2018



De boedel heeft daar geen bemoeienis mee.

4.2 Werkzaamheden debiteuren

Afgewikkeld.

18-05-2018



5. Bank/Zekerheden

5.1 Vordering van bank(en)

€ 600.000,00

18-05-2018



5.2 Leasecontracten

De Lage Landen had een vordering van € 117.000,- die intussen uit de verkoop van aan haar verpande bussen is voldaan.

18-05-2018



5.3 Beschrijving zekerheden

Pandrecht Rabobank op alle bedrijfsmiddelen en debiteuren.

18-05-2018



5.4 Separatistenpositie

Thans; Rabobank

18-05-2018



5.5 Eigendomsvoorbehoud

Eigendommen van derden zijn intussen nagenoeg alle opgehaald.

18-05-2018



5.6 Retentierechten

nvt

18-05-2018



5.7 Reclamerechten

nvt

18-05-2018



5.8 Boedelbijdragen

Toelichting

Nog te bespreken.

18-05-2018




5.9 Werkzaamheden bank/zekerheden

6. Voortzetten/doorstart onderneming

Voortzetten onderneming

6.1 Exploitatie / zekerheden

De activiteiten zijn tot 1 januari 2016 voortgezet alvorens van der Wou deze overnam. De facturatie ter zake wordt uitgezocht. Circa € 5.800 is reeds voldaan.

18-05-2018
 5


6.2 Financiële verslaglegging

6.3 Werkzaamheden voortzetten onderneming

Doorstarten onderneming

6.4 Beschrijving

Zie 3.12

18-05-2018
 5

6.5 Verantwoording

6.6 Opbrengst


6.7 Boedelbijdrage

6.8 Werkzaamheden doorstarten onderneming

7. Rechtmatigheid

7.1 Boekhoudplicht


De boekhouding moet nog worden onderzocht.

18-05-2018
 5

Dat is intussen gebeurd met de conclusie bestuurdersaansprakelijkheid tot gevolg.

7.2 Depot jaarrekeningen

Jaarstukken zijn tijdig gedeponneerd.

18-05-2018
 5

7.3 Goedkeuringsverklaring accountant

nvt

18-05-2018

 5

7.4 Stortingsverplichting aandelen

Volgestort blijktens notariële akte van oprichting.

18-05-2018

 5

7.5 Onbehoorlijk bestuur

Toelichting

Gebleken is dat de koopovereenkomst van 1 augustus 2014 ter zake het wagenpark is geantedateerd. Deze is eerst eind november 2014 opgesteld. Bovendien is het wagenpark om onzinnige redenen ondergebracht in de nieuwe vennootschap Diepstraten Auto en Bus BV

18-05-2018

 5

('DAB"). Het betrof veelal financial lease-voertuigen waarvoor failliet hoofdelijk aansprakelijk bleef. Een deel van het wagenpark was op 24 november 2014 nog gefinancierd door DLL. Het gaat in totaal over 6 financieringsovereenkomsten.

Het totaal aan openstaande financiering op die contracten was op dat moment € 268.333 (berekend naar stand 1-8-2014). Gebleken is dat 3 financieringen binnen 4 maanden na overdracht zouden zijn afgelost (totale maandlast € 7.286) en 2 andere binnen het jaar (totale maandlast € 5.104). Vanuit het oogpunt van Diepstraten BV is het volstrekt onbegrijpelijk dat met het einde van de financiering in zicht (en dus ook het einde van de maandlasten) de auto's worden overgedragen aan DAB, die vervolgens maandelijks een huurbedrag van € 7.738 aan failliet in rekening brengt in 2015, tezamen dus € 92.856. Waar failliet dus in de oude situatie haar lasten ten aanzien van het wagenpark steeds lager had zien worden in de loop van 2015, werd zij nu geconfronteerd met een vaste huur, ook voor de toekomst. De aflossings- en renteverplichtingen over 2015 waren over deze financieringscontracten € 130.358,28 en zijn ook door failliet voldaan.

Was het wagenpark niet overgedragen aan DAB, dan had op faillissementsdatum alleen nog maar een leaseverplichting op 1 contract bestaan met een maandverplichting van € 4.691,46. Het is de curator vanuit bedrijfseconomisch oogpunt een raadsel waarom de noodzaak bestond om het wagenpark te gaan terug huren tegen hogere maandlasten. Dat kwam de exploitatie (en al helemaal niet op de lange termijn) niet ten goede.

Indien een soort sale & leaseback constructie zou zijn toegepast waarbij daadwerkelijk liquiditeiten beschikbaar zouden komen voor failliet, dan zou wellicht nog enig begrip kunnen worden opgebracht voor zo'n deal. Maar hier werd een vennootschap opgericht (DAB) om de bussen in veilig te stellen waarbij de koopsom verschuldigd werd in rekening-courant. Hoewel De Lage Landen (DLL) nimmer medewerking heeft gegeven aan het overzetten van de financieringscontracten op DAB, werd vervolgens gedaan alsof dit wel het geval was. Intern belastte failliet dan ook de door haar daadwerkelijk betaalde maandtermijnen aan DLL door aan DAB in rekening-courant, haar vordering op DAB verhogend. Daar stond tegenover dat DAB de restantschuld van de financiering bij DLL in rekening-courant als vordering op failliet boekte en zodoende dus haar schuld aan failliet weer verlaagde. En tenslotte belastte DAB de huur ook in rekening-courant door.

Kort en goed is de hele wagenparktransactie dus een rekening-courantkwestie

geweest waar failliet liquiditeittechnisch geen fluit mee opschoot. Sterker nog, zij werd er minder van omdat op de lange termijn de huurverplichting jegens DAB op de exploitatie zou blijven drukken terwijl anders de voertuigen al uit de financiering zouden zijn gelopen, terwijl de voertuigen ook nog een beneden hun waarde aan DAB zijn verkocht en last but not least niet alle maandtermijnen die failliet betaalde aan DLL werden doorbelast aan DAB in rekening-courant. Over 2015 betaalde failliet over eerder genoemde 6 contracten € 130.358,28 aan maandtermijnen terwijl daarvan slechts € 38.994,20 is doorbelast in rekening-courant. Dat is een tekort van € 91.364,08 aan liquiditeit wat op deze manier is ontstaan bij failliet.

Het wagenpark is verkocht aan DAB voor € 486.468, zijnde de kennelijke boekwaarde per 1-8-

2014. Dat dit de boekwaarde op dat moment zou kunnen zijn geweest is aannemelijk. Maar niet kan worden gesteld dat de boekwaarde een redelijke waarde was. Direct na de daadwerkelijke verkoop eind november 2014 aan DAB zijn bijvoorbeeld twee auto's die al geen boekwaarde meer hadden (Van Hool BJ-BZ-10) en Bova Futura BJ-XP-65) door DAB verkocht aan Bus & Coach Trade BV, die daarvoor € 31.000 ex BTW heeft betaald aan DAB. Voor DAB een gratis aanschaf dus en een onmiddellijke winst. Er is geen enkele zakelijke reden geweest om failliet deze broodnodzakelijke winst te onthouden. Zo zijn meerdere voertuigen 'om niet' overgedragen. Verder is van de 21 door DAB van failliet aangekochte voertuigen een 12-tal in overleg met mij verkocht aan de doorstarter voor € 375.000. Dat was

1 jaar en vijf maanden na de bewuste transactie van 1-8-2014. Met een afschrijving van gemiddeld zo'n 18% (varieert van 16% bij bussen en 20% bij andere voertuigen) is de jaarafschrijving zo'n € 87.500, dus op 17 maanden is dat zo'n € 124.000. De boekwaarde van de op 1-8-2014 aangekochte 21 voertuigen zal rond faillissementsdatum dus zo'n € 486.468 - € 124.000 zijn geweest, derhalve € 362.468. DAB heeft voor die 21 voertuigen een beduidend hoger bedrag ontvangen wetend dat zij al een winst van € 31.000 had gemaakt op 2 voertuigen, € 375.000 had ontvangen voor 12 voertuigen en dus nog 7 voertuigen over had om nog te verkopen.

Waar hiervoor al was aangegeven dat de jaarhuur € 92.856 is geweest, is onbegrijpelijk dat over het jaar 2014 een huur door DAB aan failliet in rekening is gebracht van € 92.842 terwijl de huurovereenkomst eerst tot stand is gekomen op 24 november 2014. Zelfs al zou 1 augustus 2014 als uitgangspunt worden genomen, dan zou de huur nog steeds hoog zijn. Nog los van het feit dat de gehele huurverplichting ten aanzien van het wagenpark (een verplichting van ruim € 92.000) gelet op de volgorde van de boekstuknummers eerst pas eind van het jaar is geboekt, moge duidelijk zijn dat de rechten en verplichtingen van de failliete vennootschap niet op elk moment konden worden gekend, terwijl de volstrekt onvolledige rekeningcourantverhouding (met 'vergeten' doorbelastingen die anders tot een vordering op DAB zouden hebben geleid) evenmin een juist beeld van de vermogenstoestand. Sterker nog, met een rekening-courantstand teruggebracht tot rondom het nulpunt kan de curator zich niet aan de indruk onttrekken dat de administratie zodanig gemanipuleerd is om dit te bewerkstelligen en een vordering op DAB te masqueren. Daarbij speelt ook het hierna volgende rondom de achtergestelde lening een rol. In de jaarrekening 2014 staat nog een achtergestelde lening in de boeken van Diepstraten Onroerend Goed BV die € 164.204 van failliet te vorderen had. Op 31 januari 2015, waarbij alles erop wijst dat dit daadwerkelijk op een later tijdstip heeft plaatsgevonden, is in memoriaal die achtergestelde lening weg geboekt. Uit de rekening-courant met DAB is af te leiden dat DAB die schuld heeft overgenomen. Immers wordt in die rekening-courant een vordering van DAB geboekt op failliet ter grootte van € 164.204 met als omschrijving 'Aflossing aankoop taxi's en bussen'. Deze

omschrijving is volstrekt onbegrijpelijk en vanuit het gegeven dat het hier ging om een bij de schuldeisers achtergestelde lening is een aflossing ook ondenkbaar. Voor zover het een schuldoverneming is dan is deze te kwader trouw geweest en ex artikel 54 Fw niet voor verrekening vatbaar. De curator heeft de directie aansprakelijk gesteld en verwacht eerdaags een reactie daarop.

intussen is een uitvoerig verweer ontvangen op de aansprakelijkstelling. Dit verweer wordt thans op waarde geschat en geverifieerd.

intussen is het verweer van bestuurder Diepstraten bestudeert en onderzocht. De curator is niet tot andere inzichten gekomen en volhard in zijn standpunt. Een dagvaarding wordt opgesteld. Een aanvang is gemaakt. Deze zal eerdaags afgerond zijn en aan de R-C worden voorgelegd.

Ja

08-01-2019

 7

Toelichting

De dagvaarding is helaas nog niet afgerond. De curator gaat hiertoe over direct in het nieuwe jaar. Verhaalsmogelijkheden zijn opgevraagd.

Toelichting

Onderzoek naar de verhaalsmogelijkheden heeft geleerd dat de directie onvoldoende middelen zal hebben om een eventuele vordering van de boedel maar zodanig te voldoen dat dit tot een uitkering aan schuldeisers zal leiden.

22-02-2021

 11

7.6 Paulianeus handelen

Toelichting

Gebleken is dat het wagenpark op 1 augustus 2014 is verkocht aan Diepstraten Taxi en Bus BV tegen verrekening van de koopsom in rekening-courant. Een en ander wordt onderzocht of het de toets der pauliana kan doorstaan.

Voorts wordt één en ander ook betrokken bij het onderzoek naar bestuurdersaansprakelijkheid.

18-05-2018

 5

In onderzoek

Toelichting

De curator heeft onderzoek naar de verhaalsmogelijkheden van Diepstraten Auto en Bus BV. Die kan een dergelijke claim van de boedel niet dragen en biedt onvoldoende verhaal. Nu zij aansprakelijkheid al heeft betwist en een en ander dus afgedwongen zou moeten worden in een procedure, zal dit niet in het belang van de schuldeisers meer zijn.

22-02-2021

 11

7.7 Toelichting rechtmatigheid

7.8 Werkzaamheden rechtmatigheid

Opstellen dagvaarding ter zake de aangetroffen onregelmatigheden.

08-01-2019



Dat zal deze zomer zijn beslag vinden. Verhaalsmogelijkheden dienen nog te worden bevestigd.

19-07-2019



De curator heeft zojuist een bevestiging gekregen van diverse verhaalsmogelijkheden en gaat over tot afwikkeling van de aansprakelijkstelling.

31-01-2020



Afgewikkeld

22-02-2021



8. Crediteuren

8.1 Boedelvorderingen

€ 121.489,57

18-05-2018

Toelichting

UWV

 5

8.2 Pref. vord. van de fiscus

€ 48.995,00

18-05-2018

 5

8.3 Pref. vord. UWV

€ 88.809,48

18-05-2018

 5

8.4 Andere pref. crediteuren

Toelichting

Dhr/mw R. Kuijsters: € 236,62

Mw T. Pankoe: € 2.783,15

Dhr G. Lambregts: € 4.801,32

Finanzamt Kleve: € 369,-

18-05-2018

 5

8.5 Aantal concurrente crediteuren

38

18-05-2018

 5

8.6 Bedrag concurrente crediteuren

€ 88.670,00

18-05-2018

 5

8.7 Verwachte wijze van afwikkeling

Afhankelijk van het onderzoek naar bestuurdersaansprakelijkheid.

18-05-2018

 5

8.8 Werkzaamheden crediteuren

9. Procedures

9.1 Naam wederpartijen

9.2 Aard procedures

9.3 Stand procedures

9.4 Werkzaamheden procedures


10. Overig

10.1 Plan van aanpak

Zie punt 7 en inning boedeldebiteuren

18-05-2018

 5

 Zie punt 7

22-02-2021


 **11**

10.2 Termijn afwikkeling faillissement

Dit is afhankelijk van de afwikkeling van de bestuurdersaansprakelijkheid

18-05-2018


 5

 Binnen de komende verslagperiode

22-02-2021

 **11**

10.3 Indiening volgend verslag

 22-8-2021

22-02-2021

 **11**

10.4 Werkzaamheden overig

Zie punt 10


18-05-2018

 5

De curator gaat over tot afwikkeling van het rechtmatigheidsonderzoek en aansprakelijkstelling.

31-01-2020

 9

 De curator draagt het faillissement voor bij de Rechter-commissaris voor opheffing

22-02-2021

 **11**

Bijlagen

Bijlagen