

Van dit verslag is de digitale versie ter publicatie aan rechtspraak.nl aangeboden. De inhoud daarvan is identiek aan de inhoud van dit fysieke verslag.

FAILLISSEMENTSVERSLAG

Verslag nr.	Eindverslag
Naam	BC Management en Consultancy BV
Faillissementsnummer	F.04/12/318, voorheen: F12/318
Uitspraak	19 november 2012
Curator	mr. P.M.C. Brouns
Rechter-commissaris	mr. K.A.J.C.M. van den Berg Jeths-van Meerwijk, vervangen door mr. J.J. Groen, thans vervangen door mr. M.J.A.G. van Baal.

De wijzigingen ten opzichte van het vorige verslag zijn vetgedrukt.

Gegevens gefailleerde

Activiteiten onderneming	BC Management en Consultancy BV droeg tot kort voor faillissement de naam Rokade BV. De aandeelhouder heeft kort voor faillissement de statutaire naam gewijzigd. Omdat ook in het handelsverkeer curanda eigenlijk alleen bekend staat als Rokade BV, zal in het navolgende curanda steeds worden aangeduid met Rokade BV
	De activiteiten van Rokade BV waren drieledig. Rokade BV hield zich bezig met het uitlenen van werknemers, het voeren van een salarisadministratie voor derden en de exploitatie van een restaurant in Arnhem.
Omzetgegevens	In de jaarrekening 2011 wordt het volgende beeld geschetst: 2010: EUR 3.583.983 2011: EUR 4.071.357

Personeel gemiddeld aantal	In onderzoek.
Verslagperiode	17 november 2015 – 19 januari 2016
Bestede uren in verslagperiode	24,20 uur
Bestede uren totaal	457,10 uur

1. Inventarisatie

- 1.1 Directie en organisatie Aandeelhouder van Rokade BV is Popping Takes Care Limited te Feltham Engeland. Deze limited is eigendom van de heer R.J.A. Popping welke ook de statutair bestuurder is van Rokade BV.
- 1.2 Winst en verlies 2010: EUR 3.288 winst.
2011: EUR 53.223 verlies (voor belastingen).
- 1.3 Balanstotaal 2010: EUR 732.604.
2011: EUR 633.910.
- 1.4 Lopende procedure De bestuurder heeft de curator bericht dat Rokade BV verwickeld is in een procedure tegen de belastingdienst over een naheffingsaanslag uit 2008. Voorts is gebleken dat Rokade BV verwickeld is in een hoger beroep procedure tegen NMA Office Equipement BV.

De curator heeft alle processtukken opgevraagd teneinde te kunnen beoordelen of voortzetting van de procedures gewenst is.

De stukken in de procedure tegen NMA Office zijn bestudeerd. De curator heeft contact gehad met de behandelende advocaten in dit dossier. Op basis van de informatie die uit voorgaande stukken en het contact voortvloeide is door de curator geconstateerd dat voortzetting van de procedure niet ten bate van de boedel komt. De procedure wordt dan ook niet voortgezet.

Onlangs zijn de processtukken in de procedure tegen de

belastingdienst ontvangen en is er met de behandelend advocaat overleg gevoerd. Op 16 augustus 2013 is er in deze procedure een zitting gepland. De curator heeft de Rechtbank Zeeland-West-Brabant verzocht om de zitting naar een latere datum te verplaatsen. Dit zodat de curator voldoende tijd heeft om zich een afgewogen standpunt te vormen omtrent deze procedure.

Na bestudering van de processtukken heeft er tussen de curator, de Belastingdienst en de heer Popping overleg plaatsgevonden. Naar aanleiding daarvan is de Rechtbank verzocht om de zitting af te gelasten en voorts over te gaan tot het wijzen van vonnis. De Rechtbank heeft aangegeven dat zij op 20 februari 2014 of op 20 maart 2014 vonnis verwacht te wijzen.

Opgemerkt dient te worden dat de curator de procedure tegen de Belastingdienst niet in zijn hoedanigheid heeft overgenomen of voortgezet.

De rechtbank heeft in verslagperiode 3 nogmaals aan partijen verzocht om zich uit te laten over het al dan niet arrangeren van een mondelinge behandeling. In lijn met het vorenstaande, heeft de curator, na overleg daartoe te hebben gehad met de heer Popping, aangegeven geen prijs te stellen op een mondelinge behandeling. Eenzelfde standpunt heeft ook de Belastingdienst ingenomen.

De curator is thans in afwachting van vonnis.

Vonnis is nog niet gewezen. De rechtbank heeft inmiddels vastgesteld dat het onderzoek op 14 januari 2015 zal worden gesloten en dat zij daarna in beginsel binnen 6 weken uitspraak zal doen.

Op 11 maart 2015 heeft de rechtbank Zeeland-West-Brabant uitspraak gedaan inzake het door Rokade ingesteld beroep tegen diverse naheffingsaanslagen loonheffing en daarmee verband houdende boetebeschikkingen.

De rechtbank heeft het beroep van Rokade (deels) gegrond

verklaard. Als gevolg hiervan zijn de opgelegde naheffingsaanslagen met EUR 158.848,- verminderd én is de inspecteur in de proceskosten veroordeeld ten bedrage van EUR 1.774,50.

Het vorenstaande betekent niettemin dat er nog steeds een substantiële vordering van de Belastingdienst op Rokade zou openstaan (zie hoofdstuk 8).

De uitspraak is aan de bestuurder van Rokade voorgelegd met het verzoek om aan te geven of hij tegen deze uitspraak beroep in zou willen stellen. De uitkomst hiervan is mogelijk van belang in het kader van het onderzoek naar het gevoerde beleid. De bestuurder heeft inmiddels te kennen gegeven dat hij geen hoger beroep in wil stellen. De curator acht zulks evenmin opportuun.

De curator is thans doende met het bestuderen van de uitspraak in het kader van het oorzakenonderzoek én zijn onderzoek naar de rechtmatigheden (zie ook hoofdstuk 7).

Het onderzoek naar de rechtmatigheden is afgewikkeld. Verwezen wordt naar hoofdstuk 7 van dit verslag.

1.5 Verzekeringen

Verzekeringen zijn geregeld via een assurantietussenpersoon. Op dit moment lopen er nog enkele verzekeringen voor de voertuigen. Deze worden beëindigd na verkoop van de voertuigen.

De voertuigen zijn op in april 2013 namens de pandhoudende bank geveild. De verzekeringen ten aanzien van de voertuigen zijn derhalve geroyeerd.

1.6 Huur

De huurovereenkomst van het kantoorpand in Gennep is een dag voor faillissement opgezegd door de verhuurder tegen 31 december 2012. De huurovereenkomst van het restaurant Smaak in Arnhem is in het kader van de doorstart beëindigd per 1 december 2012.

Voorts is via de postblokkade gebleken dat er nog mogelijk een huurovereenkomst bestond ter zake een huis in Rheden

waarin werknemers waren gehuisvest. De bestuurder heeft verklaard dat deze huurovereenkomst ook voor faillissement is beëindigd en de verhuurder daarmee heeft ingestemd. De curator heeft een bevestiging hiervan gevraagd, maar nog niet ontvangen.

1.7 Oorzaak faillissement

De bestuurder heeft aangegeven dat het faillissement door verschillende oorzaken is veroorzaakt. In 2008 is er een geschil ontstaan met de belastingdienst over een (volgens de belastingdienst) ontbrekende kilometeradministratie van de door Rokade BV aan het personeel ter beschikking gestelde auto's. Als gevolg daarvan heeft de belastingdienst een naheffing opgelegd van ongeveer EUR 1.000.000,-. Hierover loopt thans nog een procedure.

Als gevolg van de naheffing gaf de belastingdienst volgens de bestuurder geen WKA verklaring meer af waardoor klanten hun contract hebben beëindigd en nieuwe klanten niet binnengehaald konden worden. Dit in combinatie met de economische omstandigheden waardoor er al minder vraag is naar uitzendkrachten, is volgens de bestuurder de voornaamste oorzaak van het faillissement.

De curator zal de oorzaak van het faillissement en de stellingen van de bestuurder nader onderzoeken. Daartoe zullen de processtukken van de procedure tegen de belastingdienst worden bestudeerd en zal tenminste een bespreking met de belastingdienst gevoerd worden.

De uitkomst van de onder 1.4 beschreven procedure tussen de Belastingdienst en Rokade BV wordt thans afgewacht.

Zie ook 1.4; vonnis is gewezen.

De curator heeft vastgesteld dat onderliggende oorzaken van het faillissement tweeledig zijn.

Ten eerste was er sprake van teruglopende omzet en dalende marges. Als gevolg hiervan werd de exploitatie negatief en werden door Rokade verliezen geleden.

Bovenop de teruglopende omzet en dalende marges, heeft Rokade te kampen gehad met aanzienlijke naheffingsaanslagen loonheffing en omzetbelasting over de jaren 2006 tot en met 2010. Deze naheffingsaanslagen zijn op 13 mei 2011 en 13 oktober 2011 opgelegd en vloeien voort uit een door de Belastingdienst bij Rokade gehouden boekenonderzoek op 8 september 2010. De totale som van de nageheven belastingen bedroeg ruim EUR 1.000.000,-.

De concrete aanleiding voor het faillissement van Rokade was ten slotte het stuklopen van de (schikkings)onderhandelingen tussen Rokade en de Belastingdienst ter zake de hiervoor genoemde naheffingsaanslagen.

2. Personeel

- | | | |
|-----|------------------------------------|---|
| 2.1 | Aantal ten tijde van faillissement | Volgens opgaaft van de bestuurder 72. |
| 2.2 | Aantal in jaar voor faillissement | Volgens opgaaft van de bestuurder ongeveer 314. |
| 2.3 | Datum ontslagaanzegging | 27 november 2012. |
| | Werkzaamheden | - |

3. Activa

Onroerende zaken

- | | | |
|-----|------------------|--|
| 3.1 | Beschrijving | Rokade BV had geen onroerende zaken op naam. |
| 3.2 | Verkoopopbrengst | N.v.t. |
| 3.3 | Hoogte hypotheek | N.v.t. |
| 3.4 | Boedelbijdrage | N.v.t. |
| | Werkzaamheden | - |

Bedrijfsmiddelen

3.5 Beschrijving

Rokade BV is eigenaar van een kantoorinventaris, 7 auto's een auto ambulance (aanhangwagen), en een restaurant inventaris met beperkte voorraad. Daarnaast heeft Rokade een aantal zaken aangebracht in het gehuurde bedrijfspand zoals wanden, kasten en een verwarmingsketel.

Op voornoemde bedrijfsmiddelen heeft de ING Bank NV een bezitloos pandrecht gevestigd.

3.6 Verkoopopbrengst

De inventaris van het restaurant en 1 auto die door het restaurant werd gebruikt, is verkocht in het kader van een doorstart. De opbrengst bedraagt EUR 11.000,- exclusief BTW. Hiervan ziet EUR 525,- op de auto, EUR 525,- op de voorraad en EUR 9.950,- op de inventaris.

De onderhandelingen over de inventaris van het bedrijfspand en de overige voertuigen loopt nog.

De inventaris van het bedrijfspand van Rokade is met toestemming van de rechter-commissaris verkocht aan de eigenaar/verhuurder van het bedrijfspand. De opbrengst bedraagt EUR 9.045,00 (inclusief BTW).

De ING Bank NV heeft haar pandrecht op de inventaris in het bedrijfspand "vrijgegeven".

De auto ambulance is met toestemming van de rechter-commissaris verkocht voor een bedrag van EUR 1.750,00 inclusief BTW en EUR 1.446,28 exclusief BTW.

De overige voertuigen die eigendom van curanda waren zijn namens de ING Bank NV ingenomen; zij heeft besloten een executieveiling op te starten. Omdat de curator wel alreeds verkoopinspanningen ten aanzien van deze voertuigen had ondernomen, is hij met de ING Bank NV overeengekomen dat aan de boedel desalniettemin een boedelbijdrage van 10% zal toekomen.

De ING Bank NV heeft de voertuigen op 20 april 2013 laten

veilen door BVA Taxaties. De curator is thans in afwachting van een rekening en verantwoording van de veiling, alsmede van de overeengekomen boedelbijdrage. De ING Bank NV is ter zake door de curator gerappelleerd.

Na daartoe meermaals door de curator te zijn gerappelleerd, heeft de ING Bank NV rekening en verantwoording afgelegd. Via de veiling heeft zij in voormeld kader een netto executieopbrengst gerealiseerd van EUR 8.735,48.

3.7 Boedelbijdrage

De ING Bank NV stelt een pandrecht te hebben op de roerende zaken. Met ING Bank NV is een boedelbijdrage overeengekomen van 10%. Het pandrecht op de bodemzaken heeft ING Bank NV vrijgegeven.

Gelet op de (beperkte) opbrengst van de voorraden, het feit dat de opbrengst van de geveilde voertuigen nog niet bekend is en de omstandigheid dat de ING Bank NV haar pandrecht heeft vrijgegeven op de "bodemzaken", beloopt de boedelbijdrage vooralsnog EUR 209,63.

Gelet op de in 3.6 genoemde verkoopopbrengsten, de omstandigheid dat de volledige inventaris kwalificeert als bodemzaken en dat de ING Bank NV ter zake een deel daarvan haar pandrecht heeft vrijgegeven, heeft de boedel – resumerend – de volgende boedelbijdragen over de verkochte voorraad/rollend materieel ontvangen:

Restaurant Smaak:	EUR 105,00
Auto-ambulance:	EUR 144,62
Rollend materieel:	<u>EUR 873,55+</u>
Totaal	EUR 1.123,18

3.8 Bodemvoorrecht fiscus

De belastingdienst heeft een bodemvoorrecht. In verband met de afstand van de ING Bank NV van het pandrecht op de bodemzaken, zijn deze zaken onbezwaard in de boedel gekomen en geldt het normale voorrecht van de belastingdienst.

Werkzaamheden

-

**Vorraden /
onderhanden werk**

3.9 Beschrijving In casu was er enkel een beperkte voorraad grondstoffen, voedsel en drank bij restaurant Smaak.

3.10 Verkoopopbrengst De voorraad is verkocht in het kader van de doorstart.

3.11 Boedelbijdrage 10%.

Werkzaamheden -

Andere activa

3.12 Beschrijving Nog in onderzoek.

Op datum faillissement heeft de Rabobank enkele betalingen verricht waarvan het totaal een bedrag van EUR 1.581,05 behelst. De curator is van mening dat deze betalingen in strijd zijn met artikel 23 Fw en heeft voornoemd bedrag van de Rabobank gevorderd. De Rabobank heeft inmiddels voornoemd bedrag overgemaakt naar de boedel.

3.13 Verkoopopbrengst EUR 1.581,05.

Werkzaamheden -

Het onderzoek van de curator is voortgezet doch heeft nog niet tot (definitieve) standpunten geleid.

4. Debiteuren

4.1 Omvang debiteuren Volgens de debiteurenlijst bedragen de debiteuren EUR 302.902,-. Opgemerkt wordt dat in deze lijst ook restaurant Smaak als debiteur is opgenomen terwijl dat geen aparte rechtspersoon is.

In de uitspraak van de rechtbank Zeeland-West-Brabant (zie ook 1.4) is de inspecteur veroordeeld tot betaling van de proceskosten ten bedrage van EUR 1.774,50. De inspecteur is verzocht voornoemd bedrag aan de boedel te betalen. Betaling is thans nog niet ontvangen, maar de curator gaat ervan uit dat dit op korte termijn volgt.

4.2 Opbrengst

n.n.b. De curator voert overleg met ING Bank NV en de Rabobank aangezien beide een eerste recht van pand claimen.

De ING Bank NV en de Rabobank pretenderen beiden een (eerste) pandrecht op de debiteurenvorderingen van curanda.

Aangezien beide instellingen dagelijks de debiteuren bij volmacht aan zichzelf verpanden, er op de registratiestickers van de belastingdienst geen tijdstip zou zijn vermeld en de debiteurenportefeuille van curanda bestaat uit vorderingen die op verschillende momenten zijn ontstaan, is het voor de curator niet duidelijk welke instelling op welke vorderingen het oudste pandrecht heeft en op basis van het "prioriteitsbeginsel" ten aanzien van die betreffende vordering(en) voorrang geniet.

De curator heeft zowel de ING Bank NV als de Rabobank meegedeeld dat wanneer zij onderling niet tot overeenstemming komen, zij een rangregeling dienen te verzoeken ex artikel 481 Rv. Naar de curator heeft begrepen zullen beide banken in onderling overleg een verdeelsleutel proberen te vinden en de curator dienaangaande berichten.

De Rabobank heeft met ING Bank NV een regeling getroffen, waarbij ING Bank NV als eerste pandhouder wordt beschouwd. De ING Bank NV dient aldus al eerste te worden voldaan uit de opbrengst van de debiteurenincasso.

De debiteurenincasso is verder moeizaam gebleken. Het betreft een groot aantal debiteuren met, grotendeels, (al dan niet pretense) tegenvorderingen. Tevens is een enkele debiteur van Restaurant Smaak in staat van faillissement verklaard.

In totaal is er na datum faillissement door toedoen van de curator een bedrag van EUR 59.278,97 geïnd. Over dit bedrag is tussen de boedel en de ING Bank NV afgerekend conform de afspraken zoals neergelegd in punt 4.3. Nadat afrekening heeft plaatsgevonden, is er op de boedelrekening nog een (totaal)bedrag van EUR 4.752,- ontvangen. Over laatstgenoemd bedrag dient nog te worden afgerekend.

De curator acht nadere inspanningen in het kader van de debiteurenincasso zijnerzijds niet meer opportuun, nu de pandhouders overeenstemming hebben bereikt omtrent hun onderlinge rangorde en er geen overwaarde gerealiseerd kan worden. De debiteurenincasso is aan de ING Bank overgedragen. Thans is zij verzocht de curator te berichten omtrent de stand van zaken van de incasso. De curator is nog in afwachting van een reactie.

Overigens zijn op de Rabobank-rekening van Rokade en de G-rekening van Rokade na datum faillissement bedragen ontvangen die niet te herleiden zijn naar de ter beschikking gestelde debiteurenlijst. Het gaat om de volgende bedragen.

Rabobank-rekening: EUR 19.012,54
G-rekening: EUR 15.619,60

De curator zal verder trachten te achterhalen wat de herkomst is van de overige bedragen en zal – totdat hieromtrent duidelijkheid bestaat – deze bedragen onder zich houden.

In de verslagperiode van vervolgverslag 3 heeft de curator de herkomst van voornoemde bedragen (EUR 19.012,54 resp. EUR 15.619,60) op de Rabobank-rekening en de G-rekening onderzocht. Uit dat onderzoek is gebleken dat de volgende bedragen alsnog – door middel van niet-ingeboekte facturen – te herleiden zijn naar debiteuren van Rokade:

Rabobank-rekening: EUR 12.563,39
G-rekening: EUR 14.205,27

De vorderingen die aan voornoemde bedragen ten grondslag liggen, zijn verpand aan de ING. Er bestaat tussen de ING en de curator overeenstemming over een boedelbijdrage van 15% over het totale bedrag van EUR 34.632,14 voor het innen c.q. het verrichten van het onderzoek naar de achtergrond ervan.

Uit het voorgaande kan worden afgeleid dat de volgende bedragen niet kunnen worden herleid naar debiteuren van

Rokade:

Rabobank-rekening: EUR 6.341,39
G-rekening: EUR 1.414,33

Tussen ING en de curator bestaat nog discussie over de vraag of deze bedragen aan de ING of de boedel toekomen en waar dat uit blijkt. Zodra overeenstemming is bereikt kunnen de verschillende bedragen – te verminderen met de boedelbijdragen – aan de ING worden afgestort en zal de debiteurenincasso zijn afgerond.

Met ING is verder overleg gevoerd over de allocatie van de hiervoor genoemde, niet herleidbare ontvangsten. Inmiddels is er tussen de curator en ING overeenstemming bereikt over de afhandeling hiervan. Overeengekomen is dat de hiervoor genoemde, niet herleidbare ontvangsten onder inhouding van de overeengekomen boedelbijdrage (15%) aan ING worden afgedragen. ING heeft de boedel vervolgens gevrijwaard voor eventuele aanspraken van derden ter zake de alreeds afgedragen gelden.

Thans is de debiteurenincasso in beginsel volledig afgehandeld.

4.3 Boedelbijdrage

n.n.b.

De curator heeft een boedelbijdrage van 15% voorgesteld over de ná datum faillissement binnengekomen bedragen. De ING Bank NV is hiermee akkoord. De curator mocht van de Rabobank nog niet vernemen.

Er is overeenstemming bereikt over een percentage van 15%.

Aldus heeft de boedel een bijdrage van 15% over EUR 59.278,79, zijnde EUR 8.891,85 ontvangen.

Voor het onderzoek naar de aanvankelijk niet te herleiden ontvangsten op de Rabobank-rekening en de G-rekening ontvangt de boedel een bijdrage van

EUR 5.194,82.

De boedelbijdrage in het kader van de debiteurenincasso is als volgt opgebouwd:

Opbrengst incasso	EUR 65.614,97
Niet te herleiden ontvangsten	EUR 34.632,14 +
Totaal	EUR 100.247,11
Af: boedelbijdrage (15%)	EUR 15.037,08 –
Afdracht aan ING	EUR 85.210,03

Werkzaamheden

-

5. Bank / Zekerheden

- 5.1 Vordering van bank(en) De ING Bank NV heeft een vordering ingediend van EUR 114.612,22.
- De Rabobank heeft een vordering ingediend van EUR 149.711,09.
- 5.2 Leasecontracten Volgens de bestuurder is er geen sprake van leasecontracten.
- 5.3 Beschrijving zekerheden De ING Bank NV stelt een pandrecht te hebben op de roerende zaken en vorderingen op derden. Het pandrecht op de bodemzaken is vrijgegeven. De Rabobank stelt ook een pandrecht te hebben op de vorderingen op derden.
- Zie ook 4.2.
- 5.4 Separatistenpositie ING Bank NV heeft de curator toestemming gegeven om de roerende zaken te verkopen op grond van artikel 3:251 lid 2 BW. ING Bank NV en Rabobank hebben beide de curator verzocht de debiteuren te innen. De curator heeft hen een voorstel gedaan voor de te betalen boedelbijdrage.
- 5.5 Boedelbijdrage n.n.b.

Zie 3.7, 3.11 en 4.3.

- 5.6 Eigendomsvoorbehoud Er heeft zich tot op heden 1 crediteur gemeld met een eigendomsvoorbehoud.

Het betreffende eigendomsvoorbehoud is afgewikkeld.

- 5.7 Reclamerechten Nog niet ingeroepen

- 5.8 Retentierecht n.v.t.

6. Voortzetten / Doorstart

Voortzetten

- 6.1 Exploitatie/zekerheden De curator heeft zowel de uitzendactiviteiten als het restaurant voor een korte periode voortgezet teneinde een doorstart te kunnen realiseren. De uitzendactiviteiten zijn voortgezet tot en met 30 november 2012. Thans worden de uren over de periode 17 november 2012 tot en met 30 november 2012 verwerkt en uitgefactureerd. Aangezien deze periode valt binnen de opzegtermijn van de arbeidsovereenkomst zal de exploitatie altijd positief zijn nu de loonkosten hoe dan ook voor rekening van de boedel waren gekomen. Voor het uitzenden van de werknemers zijn verder geen kosten gemaakt.

Het restaurant is geëxploiteerd tot en met 30 november 2012. Met ingang van 1 december 2012 zijn de activiteiten van het restaurant overgenomen door de doorstarter (zie 6.1).

- 6.2 Financiële verslaglegging Zie bijgaand excellbestand.

Het netto exploitatieresultaat van het restaurant over de periode dat de curator de onderneming heeft voortgezet beloopt EUR 3.898,31 (inclusief BTW).

De resultaten van de exploitatie van de uitzendactiviteiten zijn tezamen met de "goodwill" overgedragen aan de doorstarter. Zie 6.3.

Inmiddels is een definitief exploitatieoverzicht opgemaakt en daaruit blijkt dat het netto exploitatieresultaat over de voortzetting van het restaurant EUR 5.989,35 behelst. De ontvangsten kwamen voornamelijk binnen op de Rabobank-rekening van het restaurant. De Rabobank heeft inmiddels, na een verzoek van de curator daartoe, voornoemd bedrag naar de faillissementsrekening overgemaakt.

Werkzaamheden

-

Doorstart

6.1 Beschrijving

De curator heeft de inventaris, voorraad, 1 auto en goodwill van restaurant Smaak te Arnhem verkocht aan de heer Gaertner. Hij was tevens verhuurder van het restaurant.

De curator heeft het klantenbestand, de activiteiten, goodwill betrekking hebbende op de uitzendactiviteiten en salarisadministratie activiteiten en handelsnaam "Rokade" verkocht aan Carrière BV. Voorts is een zeer beperkte onderhanden werk positie verkocht aan Carrière BV.

6.2 Verantwoording

Beide kopers hebben het hoogste bod uitgebracht. Na overleg met de rechter-commissaris en afweging van alle omstandigheden heeft de curator de bieding aanvaard.

6.3 Opbrengst

Restaurant Smaak: EUR 12.000.

Rokade (uitzend en salarisadministratie activiteiten): EUR 12.500,-.

6.4 Boedelbijdrage

Over de opbrengst van de auto EUR 525,- en de voorraad EUR 525,- heeft de boedel recht op 10% boedelbijdrage. Het restant van de opbrengst valt in de boedel aangezien daarop geen zekerheidsrechten waren gevestigd.

Werkzaamheden

-

7. Rechtmatigheden

7.1 Boekhoudplicht

Nog in onderzoek

- | | | |
|-----|--------------------------------|--|
| 7.2 | Depot jaarrekeningen | De jaarrekeningen over de boekjaren 2011, 2010 en 2009 zijn tijdig gedeponereerd. De jaarrekening over boekjaar 2008 had uiterlijk 31 januari 2010 gedeponereerd moeten zijn, maar is pas 23 maart 2010 gedeponereerd. De jaarrekening 2008 is derhalve te laat gedeponereerd. |
| 7.3 | Goedk. verkl. accountant | n.v.t. |
| 7.4 | Stortingsverplichting aandelen | In onderzoek. De vennootschap is op 9 november 1999 opgericht. Voor zover de aandelen niet zijn volgestort, is de verwachting dat de vordering is verjaard. |
| 7.5 | Onbehoorlijk bestuur | Nog in onderzoek. |

Bij de beoordeling van het gevoerde beleid was het van belang dat curanda verzuimd heeft haar jaarrekening 2008 tijdig (binnen de 13-maanden termijn) te deponeren. Verwezen wordt naar 7.2.

Als gevolg van het vorenstaande staat op basis van artikel 2:248 lid 2 BW (onweerlegbaar) vast dat het bestuur haar taak kennelijk onbehoorlijk heeft vervuld en wordt (weerlegbaar) vermoed dat deze onbehoorlijke taakvervulling een belangrijke oorzaak van het faillissement is geweest.

Voor weerlegging van de vraag of de kennelijk onbehoorlijke taakvervulling een belangrijke oorzaak van het faillissement was, is voldoende dat de bestuurder aannemelijk maakt dat andere feiten of omstandigheden dan zijn kennelijk onbehoorlijke taakvervulling (i.c. het niet tijdig deponeren van de jaarrekening 2008) een belangrijke oorzaak van het faillissement zijn geweest.¹ Stelt de bestuurder daartoe dat een van buiten komende oorzaak dé oorzaak van het faillissement is geweest, maar wordt hem vervolgens door de curator verweten dat hij heeft nagelaten het

¹ HR 23 november 2001, *NJ* 2002/95 (Mefigro) en HR 20 oktober 2006, *NJ* 2007/2 (Van Schilt).

intreden van die oorzaak te voorkomen, dan zal de bestuurder tevens feiten en omstandigheden moeten stellen en zo nodig aannemelijk maken waaruit blijkt dat dit nalaten geen onbehoorlijke taakvervulling oplevert.²

Vooropgesteld moet worden dat de recessie waarin curanda verzeild is geraakt, niet aan het bestuur verweten kan worden. Deze hield verband met de financiële crisis die in het vierde kwartaal van 2008 zijn intrede heeft gedaan. Ook kan er niet worden gesteld dat het bestuur nalatig is geweest met het treffen van maatregelen met als doel het tij te keren. Verwezen wordt naar een (grote) reorganisatie voorafgaand aan faillissement waarbij het personeelsbestand is gereduceerd van (ruim) 300 medewerkers tot 72 per faillissementsdatum.

Alhoewel er met de kennis van nu (en dus achteraf) kan worden vastgesteld dat de visie van Rokade op het al dan niet verplicht bijhouden van kilometeradministratie niet conform wet- en regelgeving was, acht de curator ook deze omstandigheid in het kader van een bestuurdersaansprakelijkheidsprocedure weerlegbaar. Maatgevend is namelijk dat van kennelijk onbehoorlijk bestuur slechts kan worden gesproken als geen redelijk denkend bestuurder onder dezelfde omstandigheden aldus gehandeld zou hebben.³ Er dient sprake te zijn van een vergaande mate van onbehoorlijkheid. Daarvan is gelet op het door Rokade gevoerde verweer tegen de naheffingsaanslagen geen sprake. Het bestuur heeft zich naar mening van de curator daarnaast tot het uiterste ingespannen door zich door deskundige dienstverleners bij te laten staan in de bezwaar- en beroepsfase tegen de naheffingsaanslagen. Tussentijds heeft zij zich ook ingespannen om een minnelijke regeling met de Belastingdienst overeen te komen.

² HR 30 november 2007, *NJ* 2008/91 (Blue Tomato).

³ HR 7 juni 1996, *NJ* 1996/695 (Van Zoolingen) en HR 8 juni 2001, *JOR* 2001/171 (Panmo).

Op basis van de voornoemde gronden acht de curator het niet opportuun om de bestuurder van Rokade aansprakelijk te stellen.

De rechter-commissaris is van dit standpunt voorafgaand aan het deponeren van dit eindverslag in kennis gesteld en heeft zich hier mee akkoord verklaard.

7.6 Paulianeus handelen

Nog in onderzoek

Werkzaamheden

Op 11 maart 2015 heeft de rechtbank Zeeland-West-Brabant uitspraak gedaan inzake het door Rokade ingesteld beroep tegen diverse naheffingsaanslagen loonheffing en daarmee verband houdende boetebeschikkingen (zie ook 1.4). De curator heeft de uitspraak in onderzoek. Hij streeft ernaar om in de komende verslagperiode dit onderzoek alsmede zijn onderzoek naar de rechtmatigheden in breder verband af te ronden.

Het onderzoek naar de rechtmatigheden is in de achterliggende periode voortgezet en heeft zich uitgebreid naar de (financiële) administratie.

In het kader van het onderzoek, is er een gesprek met de bestuurder gepland. Dit gesprek zal medio december 2015 plaatsvinden. Aan de hand van de uitkomsten van deze bespreking, zullen er vervolgvragen worden geformuleerd danwel standpunt worden bepaald.

Het rechtmatighedenonderzoek (waaronder het onderzoek naar het gevoegde beleid) is afgerond. De curator op basis van zijn bevindingen geen aanleiding gezien de directie aansprakelijk te stellen. Voor een onderbouwing wordt verwezen naar 7.5.

8. Crediteuren

8.1 Boedelvorderingen

Salaris curator P.M.
Vordering UWV EUR 117.756,08

Overige boedelkosten rechtstreeks betaald ten laste van
boedelrekening (taxatiekosten, kosten voortzetting)
EUR 3.457,29 (inclusief BTW).

8.2	Preferente vorderingen van de fiscus	EUR 1.477.257,14
8.3	Preferente vorderingen van het UWV	EUR 88.475,74. EUR 94.427,96
8.4	Andere preferente crediteuren	EUR 288.602,45.
8.5	Aantal concurrente crediteuren	36.
8.6	Bedrag concurrente crediteuren	EUR 300.965,80
8.7	Verwachte wijze van afwikkeling	Opheffing bij gebrek aan baten ex artikel 16 Fw.
	Werkzaamheden	Bekende crediteuren zijn aangeschreven, ingediende vorderingen zijn summier beoordeeld en geplaatst op de betreffende lijsten.

9. Overige

9.1	Termijn afwikkeling faillissement	Zie 9.2.
9.2	Plan van aanpak	Het faillissement wordt afgewikkeld.
9.3	Indiening volgend verslag	N.v.t.
	Plaats	Venlo
	Datum	20 januari 2016
	Curator	Mr. P.M.C. Brouns, namens deze mr. R.J.C. Geelen