

TIENDE OPENBAAR VERSLAG EX ART. 73A FW

in het faillissement van
de besloten vennootschap
CAREPHARM APOTHEEK B.V.

Gegevens gefailleerde	CarePharm Apotheek BV, statutair gevestigd te (6931 CZ) Westervoort aan het Dorpsplein 67, ingeschreven bij de KvK onder nummer 09150654
Insolventienummer	F.05/13/1417
Datum uitspraak	31 december 2013
Rechter-commissaris	mr. E. Boerwinkel
Curator	mr. P.M. Gunning
Activiteiten onderneming	distribueren van geneesmiddelen en het drijven van een apotheek
Omzetgegevens	2012: € 5.200.000,- 2013: € 4.444.043,- (t/m 27/11/2013)
Personeel gemiddeld aantal	2
Saldo einde verslagperiode	€ 131.847,12
Verslagperiode	4 mei 2017 t/m 14 november 2017
Bestede uren	verslagperiode 5:36 uren totaal 95:42 uren

Deze zaak wordt behandeld door:

stelvio
advocaten | mediators

mr. P.M. Gunning
Postbus 2 | 6800 AA Arnhem
T 026 446 5757 | F 026 443 4439
gunning@stelvioadvocaten.nl

7. Rechtmatigheid

7.2 Depot jaarrekeningen

Jaarrekeningen over 2009 en 2010 zijn pas in december 2013 en derhalve ruim na het daartoe verplicht gestelde tijdstip gedeponneerd. De jaarrekening 2011 is in het geheel niet gedeponneerd. De jaarrekening van 2012 evenmin.

7.3 Goedkeurende verklaring accountant

Voor de jaarrekeningen over de boekjaren 2009 en 2010 is door de accountant een samenstellingsverklaring afgegeven. Dat geldt niet voor de jaarstukken 2011 die in concept niet eens gereed zijn, omdat niet op tijd alle financiële gegevens aangereikt konden worden. Dat gold met name voor de omzetgegevens die deels via de apotheek van de heer Eikema liepen. Bestuurder Thomas geeft toe dat hij onvoldoende aandacht heeft geschonken aan het administratieve proces. In feite was de administratie van de onderneming zodanig in omvang gegroeid dat bestuurder Thomas dat niet meer zelf aankon. Hij geeft toe te laat hulp van buitenaf te hebben ingeschakeld.

7.5 Onbehoorlijk bestuur

De curator heeft nog steeds niet de indruk dat de bestuurder tracht diens aansprakelijkheid te ontlopen maar wel wenst hij nog in de gelegenheid te worden gesteld te onderzoeken of hij op grond van de disculpatiemogelijkheid als bedoeld in artikel 2:248 lid 3 BW of op grond van de matigingsbevoegdheid als bedoeld in artikel 2:248 leden 4 en 5 BW niet voor het gehele tekort in het faillissement maar slechts voor een gedeelte daarvan dient op te komen. Intussen heeft hij wel als gebaar van goede wil een bedrag van € 30.000,- uit hoofde van zijn aansprakelijkheid op de boedel rekening overgemaakt. Tevens heeft hij persoonlijk een negatieve hypotheekverklaring aan de curator afgegeven hetgeen inhoudt dat hij eventueel aanwezige overwaarde op vastgoed waarover hij beschikt niet (verder dan thans reeds het geval) zal belasten. De bestuurder onderhoudt voor het overige goed contact met de curator en informeert hem afdoende over zijn pogingen om liquiditeit te genereren om met de curator tot een minnelijke beslechting van het geschil tussen hem en de curator te komen.

Het contact blijft onverminderd goed. De heer Thomas heeft ook in de afgelopen verslagperiode uit eigen middelen een aantal schuldeisers een regeling aangeboden die zij hebben aanvaard.

De heer Thomas heeft in de afgelopen verslagperiode aangegeven om te overwegen een package deal met de curator te sluiten inhoudende dat hij met de curator overeenstemming bereikt over de afkoop van diens aansprakelijkheid tegen een zodanig bedrag als de curator, alle omstandigheden in aanmerking genomen, redelijk acht. De curator hoopt dit voorstel in de komende verslagperiode ontvangen te hebben.

8. Crediteuren

8.1 Boedelvorderingen

De boedelvordering beperkt zich thans tot het salaris van de curator, de verschotten en de beheerskosten.

Het UWV heeft ter zake nakoming van de loongarantieregeling een vordering van € 16.171,20 ingediend. Deze boedelvordering is in de afgelopen verslagperiode inmiddels voldaan nu het boedelsaldo daartoe definitief toereikend is.

8.2 Preferente vordering van de fiscus

De Belastingdienst heeft een preferente vordering ad € 43.126,52. Dit is inclusief de geschatte vordering voortvloeiend uit hoofde van artikel 29 lid 2 OB.

8.3 Preferente vordering van het UWV

Het UWV heeft een hoog preferente vordering ad € 1.714,87 ingediend alsmede een laag preferente vordering ad € 15.966,41.

8.4 Andere preferente crediteuren

Twee crediteuren hebben een preferente vordering ingediend voor een totaalbedrag van € 17.171,58.

8.5 Aantal concurrente crediteuren

Thans nog tien crediteuren na het verificatieproces exclusief de recent ingediende vordering van SBK.

8.6 Bedrag concurrente crediteuren

€ 478.829,40 + p.m. waarvan een bedrag ad € 191.158,15 betwist wordt, dit alles exclusief de vordering van SBK van € 34.693,23. De curator zal overleggen met de heer Thomas over de juistheid van deze vordering.

Bedacht moet daarbij worden dat er vermoedelijk wel sprake is van een dubbeltelling van de btw die zowel via de leveranciers van geneesmiddelen als het Finanzamt wordt (op)gevorderd.

8.7 Verwachte wijze van afwikkeling

De precieze wijze van afwikkeling is ook op dit moment nog niet definitief duidelijk. De verwachting blijft realistisch dat de bestuurder een substantieel deel van zijn uit hoofde van aansprakelijkheid voortvloeiende schuld aan de boedel zal voldoen. Inmiddels heeft de bestuurder een aantal schuldeisers uit eigen middelen, althans met die van een vennootschap van hem, voldaan. De bestuurder heeft de curator toegezegd in de komende verslagperiode duidelijkheid te verschaffen over zijn bereidheid en mogelijkheid de schuldeisers een akkoord aan te bieden.

De heer Thomas heeft in de afgelopen verslagperiode zijn voormalige accountant in Hamburg de opdracht gegeven een overzicht te maken van de directe verkoop aan particulieren in de laatste 6 maanden van het kalenderjaar 2013. Op die wijze kan berekend worden wat gefailleerde aan omzetbelasting in Duitsland zou moeten afdragen. De in dat kader door de Finanzamt Kleve ingediende (pro forma) vordering kan aldus tot de juiste proporties worden teruggebracht. Dit is van belang omdat de heer Thomas ook met Finanzamt Kleve een regeling tracht overeen te komen. Een andere crediteur, Phoenix Pharmahandel GmbH, heeft de curator laten weten belangstelling te hebben om ook met de heer Thomas een minnelijke regeling te beproeven. De curator zal zich in de komende verslagperiode een oordeel vormen over de gedeeltelijke betwisting van deze vordering door de heer Thomas. Voorts zal hij zijn medewerking verlenen om een minnelijke regeling te beproeven.

9. Procedures

In Duitsland loopt ten overstaan van Amtsgericht Hamburg nog een procedure met het Duitse Ziekenfonds AOK Niedersachsen. Daarbij zou het gaan om de verschuldigdheid van btw over door Carepharm Apotheek B.V. geleverde geneesmiddelen aan ziekenfondspatiënten in Duitsland. Volgens de belastingdienst in Duitsland zou in dit geval AOK Niedersachsen belastingplichtig zijn geweest en niet Carepharm Apotheek B.V. De curator zal onderzoeken of voor hem ten deze een rol is weggelegd. Door Duitse advocaten is hij daarover inmiddels wel benaderd. Procespartij is vermoedelijk (ten onrechte) Carepharm GmbH de 100% aandeelhouder van Carepharm Apotheek B.V. Carepharm GmbH zou echter inmiddels geliquideerd zijn zodat deze procedure naar alle waarschijnlijkheid kan worden afgevoerd van de roladministratie. De uitkomst van deze procedure is/was echter wel van principieel/existentieel belang met betrekking tot de vraag of de Duitse ziekenfondsen al dan niet terecht betalingen aan Carepharm Apotheek B.V. (via het afrekeningscentrum ten deze AVP) mochten inhouden als compensatie voor de door de ziekenfondsen af te dragen btw. Hoewel op grond van een schriftelijk bericht van het BundesFinanzamt nadien is komen vast te staan dat de btw door de Ziekenfondsen dient te worden afgedragen wensten de ziekenfondsen hiervoor (toch) te worden gecompenseerd. Over de rechtsgrond daarvan zou deze procedure gaan.

Uit een rolbericht van het Sozialgericht Hannover dat de curator in de afgelopen verslagperiode heeft ontvangen blijkt dat de procedure tussen AOK – Die Gesundheitskasse für Niedersachsen Landesdirektion onder rolnummer S2KR84/13 in verband met het faillissement CarePharm Apotheek B.V. is geschorst.

Volgens de griffie van de rechtbank blijkt het in deze procedure overigens om een (financieel) belang te gaan van € 27.030,69. Ook die vordering wordt door de heer Thomas, bestuurder van CarePharm Apotheek B.V., betwist. De Duitse Krankenkasse doet het voorkomen alsof CarePharm Apotheek B.V. BTW plichtig zou zijn en het erop heeft laten aankomen dat deze BTW door de Krankenkasse zou zijn betaald. Met het recht om dat weer van CarePharm Apotheek B.V. terug te vorderen. De heer Thomas beschikt echter over juridisch gedegen advies waaruit zou blijken dat de Krankenkasse volgens het Ministerie van Financiën in Duitsland erop is gewezen dat zijzelf BTW plichtig is. De terugvordering zou in dat verband totaal onterecht zijn. Uit nader overleg zal moeten blijken of de Krankenkasse deze vordering in het kader van de verificatieprocedure zal handhaven of zal laten vallen.

De heer Thomas heeft een Duitse fiscalist ingeschakeld teneinde de ambtshalve aanslagen van tafel te krijgen om zodoende ook te bezien of over de vordering van Krankenkasse een minnelijke regeling kan worden getroffen. Lukt dat niet dan zal hier pas in een eventuele verificatieprocedure meer helderheid over kunnen komen bij gebreke waarvan eventueel een renvooiprocedure zou moeten volgen.

Via ADG Apotheken-Dienstleistungsgesellschaft GmbH heeft de curator in de afgelopen verslagperiode gegevens ontvangen die de accountant van de heer Thomas in staat moeten stellen om te bepalen of de vordering van het Duitse Finanzamt op juiste gegevens berust. Het gaat om de onderbouwing van een betwisting van ruim € 182.000,- hetgeen voor de uiteindelijke uitkering aan schuldeisers (waar het van gaat komen) uiteraard een aanzienlijk verschil maakt. In de komende maand november verwacht de accountant dit onderzoek afgerond te hebben.

Zie reeds punt 8.7 van dit verslag. De accountant is momenteel nog bezig met de uitwerking.

In de afgelopen verslagperiode heeft de curator een (nieuwe) vordering ontvangen van Siemens – Betriebskrankenkasse SBK Pflegekasse van € 34.693,23 wegens terug te vorderen btw over de periode mei 2010 tot december 2012. De curator dient zich hierover, het bovengenoemd in ogenschouw genomen, nader met de heer Thomas over te beraden. Over onderbouwing van de vordering heeft de curator reeds contact met SBK opgenomen.

10. Overige

10.1 Termijn afwikkeling van het faillissement

Nog niet bekend.

10.2 Plan van aanpak

De curator zal in goed overleg met de bestuurder het tekort in het faillissement totaliseren en in overleg met hem onderzoeken op welke termijn en voor welk gedeelte van het tekort financiële dekking kan worden gevonden middels een door de bestuurder persoonlijk te leveren bijdrage.

De curator heeft in de afgelopen verslagperiode van de heer Thomas vernomen dat hij doende is te onderzoeken of hij de schuldeisers een akkoord kan aanbieden. Daartoe is echter eerst noodzakelijk dat het (officieuze) verificatieproces verder vordert. Inmiddels heeft hij de curator wel aangetoond dat hij bezig is liquide middelen vrij te maken om het akkoord daadwerkelijk te kunnen nakomen. De curator verwacht daarover in de komende verslagperiode meer zekerheid te verkrijgen.

Aan eerder genoemd voornemen heeft de bestuurder ook in de afgelopen verslagperiode uitvoering gegeven. Hij heeft vorderingen van een aantal schuldeisers privé ingelost. De crediteurenlijst is inmiddels steeds verder ingekort. De curator werkt dit niet tegen omdat de schuldeisers ten deze volle

vrijheid bezitten. Intussen wordt de vermeende vordering van Finanzamt Kleve nader op juistheid onderzocht.

De curator zal zich in de komende verslagperiode een oordeel vormen over de gedeeltelijke betwisting van deze vordering door de heer Thomas. Voorts zal hij zijn medewerking verlenen om een minnelijke regeling te beproeven met een van de individuele schuldeisers.

De curator zal met de heer Thomas de nieuw ingediende vordering van SBK op waarde moeten schatten en nader met hem overleg moeten voeren over een mogelijke afkoop van diens aansprakelijkheid voor het tekort in het faillissement.

10.3 Indiening van het volgende verslag

Over zes maanden.

Arnhem, 14 november 2017



mr. P.M. Gunning
Curator