

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

Datum: 9 september 2020

Nummer: 16

Gegevens onderneming	: Bestevaer B.V.
Faillissementsnummer	: C/05/13/465 F.
Datum uitspraak	: 28 mei 2013
Curator	: mr. R.F. Feenstra
Rechter-Commissaris	: mr. E. Boerwinkel
Activiteiten onderneming	: Het ter beschikking stellen/detacheren van arbeidskrachten.
Omzetgegevens	: 2010: EUR 2.591.500,67 2011: EUR 3.265.222,84 2012: EUR 3.083.001,06 2013: EUR 819.990,36 (tot datum faillissement)
Personeel gemiddeld aantal	: 17 ten tijde van faillietverklaring.
Saldo einde verslagperiode	: EUR 2.370,67
Verslagperiode	: 9 maart 2020 t/m 8 september 2020
Bestede uren in verslagperiode	: 1,90 uren
Bestede uren totaal	: 402,80 uren

In dit verslag zal ik uitsluitend ingaan op die onderwerpen waarover iets valt te melden wat afwijkt van het vorige verslag, dan wel in aanvulling daarop vermeld dient te worden.

1. Inventarisatie**1.1 Directie en organisatie**

Op dit moment is nog steeds niet duidelijk of de formele bestuurder van Bestevaer B.V. de enige bestuurder was, of dat er daarnaast andere feitelijk beleidsbepalers bij de vennootschap betrokken zijn geweest. In de komende verslagperiode zal het onderzoek hieromtrent worden voortgezet. Naast de heer A. Bos, formeel bestuurder, was mevrouw Bos-Kersten (feitelijk) bestuurder.

De heer Bos is in staat van faillissement verklaard met aanstelling van mr. Daemen te Nijmegen als curator. Op basis van het door haar uitgebrachte openbare verslagen blijkt dat de heer Bos een aandeel heeft in een onroerende zaak waar met overwaarde. De curator heeft de hypotheekhouder een termijn ex art 58 lid 1 Fw gesteld, maar het is niet bekend of deze termijn inmiddels is verlopen. Tevens blijkt uit het verslag dat de heer Bos eventueel een akkoord wil gaan aanbieden aan zijn schuldeisers. In een volgend verslag zal ik hierop terugkomen.

Het faillissement van de heer Bos is op 1 maart jl. bij gebrek aan baten opgeheven. De curator zag geen mogelijkheden om het actief waarover de heer Bos beschikt ten behoeve van de boedel te gelde te maken.

Ook heeft de heer Bos niet willen opteren voor de WSNP en heeft geen akkoord aan zijn schuldeisers willen aanbieden.

Inmiddels heeft een opkoper van vorderingen zich bij mij gemeld met de mededeling dat zij de vordering van Bestevaer BV op de heer Bos zou willen kopen van de boedel. Voordat ik hiertoe overga heb ik de heer Bos in de gelegenheid gesteld om een schikkingsvoorstel te doen aan de boedel.

De heer Bos heeft een voorstel gedaan om tegen finale kwijting een bedrag ter hoogte van EUR 4.000,- te betalen. Aangezien de vordering in totaal EUR 250.000,- te boven gaat heb ik dit voorstel niet geaccepteerd.

Ik ben in overleg getreden met de pandhouder om de vordering te verkopen of eventueel aan de bank over te dragen.

10. De pandhouder heeft laten weten dat zij het dossier gaan sluiten en afstand hebben gedaan van de pandrechten op de vordering van de boedel op de bestuurder. Op korte termijn zal de boedel de vordering gaan innen, al dan niet door het instellen van een procedure.

11. In de aankomende verslagperiode zal onderzocht worden of inning van de vordering zinvol is.

12. De boedel heeft afgelopen verslagperiode een procedure ingesteld jegens de heer Bos. Op 10 oktober 2018 zal er een comparitie plaatshebben. Zie 9.1

Daarnaast heeft de advocaat van de heer Bos op 11 mei 2018 een 69 Fw. verzoek ingediend bij de rechter-commissaris. Dit is afgewezen door de rechter-commissaris bij beschikking van 7 juni 2018 waarna een beroepschrift is ingediend. Dit beroep is behandeld op de zitting van 9 juli 2018 bij de Rechtbank Gelderland, locatie Arnhem.

Bij beschikking van 19 juli 2018 is de heer Bos niet ontvankelijk verklaard in zijn verzoeken.

13. De rechtbank Gelderland heeft op 27 februari 2019 vonnis gewezen. De heer Bos is veroordeeld tot betaling aan de boedel. Curator heeft verzocht om vrijwillig aan het vonnis te voldoen.

14. De heer Bos heeft hoger beroep ingesteld tegen roldatum 26 november 2019.

15. De curator heeft zich niet gesteld in de procedure vanwege het griffierecht. De procedure staat op 31 maart 2020 voor arrest.

16. Het gerechtshof Arnhem-Leeuwarden heeft op 28 juli 2020 verstekarrest gewezen en het ingestelde hoger beroep van de heer Bos afgewezen. Het vonnis van de rechtbank Gelderland van 27 februari 2019 is bekrachtigd.

1.4 Lopende procedures

In de afgelopen verslagperiode is mij gebleken dat de failliete vennootschap als eisende partij betrokken was bij een procedure tegen GeoTrans B.V. De deurwaarder heeft de kantonrechter verzocht een termijn te bepalen voor uitlaten curator, echter ik heb nog geen bericht van de kantonrechter hierover ontvangen. In de

afgelopen verslagperiode heb ik geen termijn ontvangen van de kantonrechter. Ik zal de kantonrechter verzoeken om mede te delen wat de stand van zaken is.

De procedure is ex art 27 lid 1 Fw geschorst waarbij de rechtbank mij nog geen termijn heeft gesteld om het geding over te nemen. Omdat het om een relatief laag bedrag gaat en er nog kosten moeten worden gemaakt inzake de procedure (horen van getuigen), ben ik vooralsnog niet voornemens om de procedure over te nemen.

1.7 Oorzaak faillissement

Naar aanleiding van het door mij ingestelde onderzoek ben ik tot de conclusie gekomen dat het faillissement mede het gevolg is van onbehoorlijk bestuur. Zo heeft Bestevaer BV veel vorderingen (in rekening-courant) op (rechts-)personen die geen verhaal bieden, heeft het bestuur zowel aan ABN AMRO bank NV als aan de belastingdienst eerste pandrechten op debiteuren verstrekt, is de administratie niet op orde en heeft Bestevaer BV de debiteuren niet op een G-rekening laten betalen, terwijl er een grote achterstand was in de afdracht van (loon-)belastingen. In de afgelopen verslagperiode is het rapport van de forensisch accountant gereed gekomen. Op basis van dit rapport is bovenstaande conclusie bevestigd.

2. **Personeel**

2.2 Werknemersgegevens

Ook in de afgelopen periode hebben zich diverse gerechtsdeurwaarders gemeld met betrekking tot loonbeslagen. Inmiddels beantwoord ik deze verzoeken tot het geven van een reactie met het faxen van het faillissementsvonnis. Desondanks blijven de brieven binnenkomen.

3. **Activa**

Bedrijfsmiddelen

3.6 Beschrijving

De bedrijfsinventaris en de twee auto's zijn door middel van een internetveiling verkocht. Op de bedrijfsinventaris rustte een pandrecht ten behoeve van ABN AMRO Bank. Inmiddels heeft een afrekening plaatsgehad en is de opbrengst EUR 7.805,80. De auto's vielen onbezwaard in de boedel. De afrekening van de internetveiling met betrekking tot de auto's dient nog plaats te hebben.

De afrekeningen hebben inmiddels plaatsgehad.

3.7 Verkoopopbrengst

EUR 8.478,26

Vorraden/onderhanden werk

3.11 Beschrijving

Op datum faillissement heb ik geconstateerd dat er nog werkzaamheden gefactureerd dienden te worden. Dit was niet geschied omdat er geen loonbelasting betaald kon worden. Aangezien de gehele loonvordering door het UWV bij mij ter verificatie wordt ingediend van alle nog openstaande uren, heb ik besloten de facturen alsnog te verzenden.

In totaal is een bedrag ter hoogte van EUR 60.370,98 aan de boedel betaald uit hoofde van deze onderhanden werken.

Verder heb ik van de belastingdienst een bedrag ter hoogte van EUR 1.382,96 ontvangen nadat zij zich heeft verhaald op de gelden die op de g-rekening waren binnengekomen. Dit bedrag was na datum faillissement op de g-rekening door enkele debiteuren betaald.

In de afgelopen verslagperiode is een bedrag ter hoogte van EUR 1.967,42 op de boedelrekening gestort. Dit betreft een bedrag wat aan kasgeld op datum faillissement is meegenomen en vervolgens op de derdengeldenrekening van Dirkzwager advocaten was gestort. Doorbetaling heeft recentelijk plaatsgehad.

4. Debiteuren

4.1 Omvang debiteuren

Zie voor de details omtrent de verpanding het vorige openbare verslag.

De Belastingdienst heeft zoals gemeld de debiteuren van Bestevaer aangeschreven, en tevens heeft zij geconstateerd dat hij zich hierop niet mocht verhalen. Inmiddels heeft de Belastingdienst een bedrag ter hoogte van EUR 172.150,70 aan de boedel afgedragen. Dit bedrag komt de pandhouder toe minus een boedelvergoeding ter hoogte van 15%.

Ik heb een bedrag ter hoogte van EUR 146.328,10 aan de pandhouder afgedragen en een bedrag ter hoogte van EUR 25.288,60 komt de boedel als boedelvergoeding toe.

Nadien is er een bedrag ter hoogte van EUR 2.139,44 ontvangen van de belastingdienst. Ook dit bedrag zal nog verdeeld moeten worden, echter er zal ook nog een controle moeten plaatshebben van de rekening van Bestevaer BV bij ABN-AMRO bank NV.

Omdat ik nog steeds niet beschik over de bankrekeningafschriften van Bestevaer van na datum faillissement en omdat de Belastingdienst heeft aangegeven dat er veel debiteuren nog niet willen betalen in verband met het door de Belastingdienst aangekondigde WKA-onderzoek, heb ik de debiteuren niet nogmaals aangeschreven. Eerst zal een actuele debiteurenlijst samengesteld dienen te worden.

In de afgelopen verslagperiode heb ik enkele malen contact gehad met debiteuren die gecontroleerd zijn door de belastingdienst op grond van de WKA-onderzoeken.

Met de belastingdienst heb ik een bespreking gevoerd over onder meer de WKA-aansprakelijkheden. Zij zullen de debiteuren die niet conform de Wet Keten Aansprakelijkheid hebben gehandeld, zullen aansprakelijk worden gesteld. Na afwikkeling van deze aansprakelijkheid word ik op de hoogte gebracht welk deel nog verschuldigd is aan de boedel.

In de afgelopen verslagperiode heb ik diverse keren contact gehad met de belastingdienst, maar ook met verschillende debiteuren die om gegevens verzochten die zij aan de belastingdienst konden overleggen. De belastingdienst heeft mij laten weten de aansprakelijkheden nog niet te hebben afgerond, maar dat bij één debiteur geen WKA-vordering zal worden ingesteld. Deze zal door mij worden aangeschreven met het verzoek te betalen op de boedelrekening.

In de afgelopen verslagperiode heeft de belastingdienst mij op de hoogte gebracht van het feit dat haar onderzoek is afgerond. Zij heeft bij 64 debiteuren een aanslag opgelegd uit hoofde van de WKA-aansprakelijkheid. In sommige gevallen heeft de debiteur bezwaar gemaakt maar in verreweg de meeste zaken heeft zij de bedragen ook geïnd.

Inmiddels heb ik in overleg met de pandhouder de inning van de debiteuren ter hand genomen. Omdat de belastingdienst in eerste instantie (onbevoegd) tot inning is overgegaan en deze bedragen aan de boedel heeft doorbetaald, was het uitermate moeilijk om de betaalde bedragen te kunnen matchen met de inkomsten. Vervolgens zijn alle bedragen die betaald zijn aan de belastingdienst uit hoofde van de WKA-aansprakelijkheid in mindering gebracht op de openstaande vorderingen. Vervolgens zijn alle debiteuren nogmaals aangeschreven. Mede omdat met inning zeer veel werkzaamheden gemoeid zijn heb ik met de pandhouder een boedelvergoeding ter hoogte van 50% afgesproken. Tot op heden is er een bedrag geïnd van in totaal EUR 2.819,23.

In de afgelopen verslagperiode is gebleken dat de belastingdienst nagenoeg alle debiteuren die nog aan Bestevaer BV diende te betalen ook aansprakelijk heeft gesteld. Ik heb de inning mede ter hand genomen omdat de belastingdienst mij heeft medegedeeld dat een debiteur EUR 51.000,= diende te betalen en dat de belastingdienst het bedrijf voor dat bedrag niet aansprakelijk had gesteld.

Nu blijkt dat de belastingdienst het bedrijf wel aansprakelijk heeft gesteld, maar voor een bedrag ter hoogte van EUR 43.325,=. Het bedrijf stelt nu dat zij van de belastingdienst niet aan de boedel hoeft te betalen. Dit geeft op dit moment problemen met de inning omdat de coördinatie met de belastingdienst (gezien de reorganisatie waarin deze zich bevindt) moeilijk verloopt.

10. Inmiddels heb ik de werkzaamheden gestaakt om nog tot verdere inning te komen; de afgelopen verslagperiode heeft de afrekening met de pandhouder plaatsgehad.

4.2 Opbrengst

EUR 172.150,70 plus de vermelde EUR 2.819,23

4.3 Boedelbijdrage

EUR 25.288,60 plus 50% van de geïnde/te nog te innen vorderingen.

5. **Bank/Zekerheden**

5.1 Vordering van de bank(en)

ABN AMRO Bank heeft een vordering op failliet van EUR 259.167,85 (+ P.M.) uit hoofde van een verstrekt krediet in rekening-courant (EUR 247.375,71) en een tweetal huurgaranties (EUR 6.292,14 en EUR 5.500,-). De afdracht van de debiteuren komt in mindering op deze vordering.

Haar vordering bedraagt momenteel EUR 112.806,09

5.4 Separatistenpositie

Met ABN AMRO Bank heb ik afgesproken de aan haar verpande vorderingen te innen. Ook zal de aan haar verpande bedrijfsinventaris (met inachtneming van artikel 57 lid 3 Fw) door mij worden verkocht door middel van een veiling.

5.5 Boedelbijdragen

Voor de inning van de vorderingen ben ik een boedelbijdrage van 15% overeengekomen. Voor zover de opbrengst van de bedrijfsinventaris niet via de boedel zal lopen, heb ik ook hier een boedelbijdrage van 10% afgesproken.

Op 22 april 2015 heeft de pandhouder ingestemd met een boedelvergoeding van 50% over de debiteuren die vanaf die dag betalen.

7. Rechtmatigheid

In de afgelopen verslagperiode heb ik een forensisch accountant opdracht gegeven om de administratie(s) van Bestevaer B.V., Bestevaer Werving en Selectie B.V., Reccen B.V., Vurdi B.V., Flextec uitzendbureau B.V., PKB Interim B.V. en PKB Montage B.V. te onderzoeken. De accountant heeft onderzocht of uit de administratie de rechten en verplichtingen van de vennootschap op eenvoudige wijze gekend kunnen worden en wat de gang van zaken is geweest met betrekking tot de rekening-courantverhoudingen. In de komende verslagperiode zal het onderzoek worden afgerond en zal ik een rapport van de accountant ontvangen. In de afgelopen verslagperiode heb ik het conceptrapport besproken met de accountant. Voordat hij het rapport definitief kan vaststellen zal hij eerst de bestuurder van Bestevaer BV commentaar laten geven op zijn bevindingen. Het rapport is recentelijk aan mij verzonden. De uitkomsten van deze rapportage zal door mij worden bestudeerd en vervolgens zal ik in overleg treden met de rechter-commissaris.

In de afgelopen verslagperiode heb ik, mede op grond van de bevindingen van de accountant, geconstateerd dat de administratie niet voldoende op orde is. Omdat Bestevaer BV vorderingen heeft op de bestuurder, de heer Bos, heb ik ervoor gekozen eerst deze vorderingen te innen, alvorens ik zou overgaan tot het aansprakelijk stellen van de bestuurder op grond van art 2:248 lid 1 en 2 BW. Aangezien ik in mijn hoedanigheid van curator van andere, aan Bestevaer BV gelieerde, vennootschappen, ook vorderingen op de bestuurder heb, heb ik besloten om het faillissement van de heer Bos aan te vragen. De heer Bos weigerde namelijk (een deel) van de openstaande vorderingen te betalen. De rechter-commissaris heeft mij hiervoor ex art 68 Fw gemachtigd en het faillissement is op 21 oktober 2014 uitgesproken (zie 1.1). De vorderingen zullen bij de curator worden ingediend.

Tevens is het faillissement van UKA Holding BV aangevraagd omdat deze vennootschap ook vorderingen had op de heer Bos en omdat Bestevaer BV ook vorderingen had op deze BV. Het faillissement is op 7 oktober 2014 uitgesproken en is bij gebrek aan baten opgeheven op 14 juli 2015.

10. Naast de aansprakelijkheid van de bestuurder ex artikel 2:248 lid 2 vanwege het feit dat de administratie niet is gevoerd ex artikel 2:9 BW heeft de boedel een vordering op de bestuurder uit hoofde van een rekening-courantverhouding. Omdat de bestuurder beschikt over verhaalsmogelijkheden zal tot nadere inningshandelingen worden overgegaan. Mocht blijken dat de bestuurder ook voldoende verhaal biedt voor de vordering uit hoofde van bestuurdersaansprakelijkheid zal ook die vordering in rechte worden gevorderd.

11. zie onder 10.

8. Crediteuren

8.1 Boedelvorderingen

Gedurende de boedelperiode zijn boedelkosten ontstaan in verband met heraansluiting van de internetaansluiting (EUR 57,12). Verder zijn er boedelkosten ontstaan wegens de door de curator en zijn medewerkers gewerkte uren en de rapportage zoals onder punt 7 beschreven.

De kosten van de accountant (EUR 7.260 inclusief BTW) zijn inmiddels betaald vanaf de boedelrekening.

Het UWV heeft een boedelvordering ingediend ter hoogte van EUR 106.227,67.

De verhuurder heeft een boedelvordering ingediend ad EUR 6.902,62.

8.2 Preferente vordering van de fiscus

De fiscus heeft een vordering ingediend van in totaal EUR 2.188.539,32. Dit bedrag ziet op omzetbelasting vanaf eind 2010, loonheffing vanaf begin 2011 en een aanslag motorrijtuigenbelasting 2013.

8.3 Preferente vordering van het UWV

De preferente vordering van het UWV bedraagt EUR 197.464,69.

8.4 Andere preferente crediteuren

Twee voormalige werknemers hebben een preferente vordering ingediend uit hoofde van loon (vakantiedagen). Deze vorderingen heeft het UWV niet overgenomen zodat deze werknemers deze vorderingen bij mij hebben ingediend.

8.5 Aantal concurrente crediteuren

Er hebben zich tot op heden 50 concurrente crediteuren gemeld.

8.6 Bedrag concurrente crediteuren

De totaal ingediende concurrente vordering bedraagt EUR 375.903,22.

8.7 Verwachte wijze van afwikkeling

Over de wijze van afwikkeling kan op dit moment nog geen uitspraak worden gedaan.

9. Procedures

- 9.1 In de afgelopen verslagperiode is met machtiging van de rechter-commissaris een procedure gestart jegens de heer Bos, bestuurder van Bestevaer B.V. De heer Bos dient uit hoofde van een lening en een rekening-courantverhouding een bedrag ter hoogte van in totaal EUR 227.779,- aan de boedel te betalen, te vermeederen met rente en kosten. Tevens is beslag gelegd op de woning van de bestuurder.

13. De rechtbank Gelderland heeft op 27 februari 2019 vonnis gewezen. Zie 1.3

14. De heer Bos heeft hoger beroep ingesteld tegen roldatum 26 november 2019.

15. De curator heeft zich niet gesteld in de procedure vanwege het griffierecht. De procedure staat op 31 maart 2020 voor arrest.

16. Het gerechtshof Arnhem-Leeuwarden heeft op 28 juli 2020 verstekarrest gewezen en het ingestelde hoger beroep van de heer Bos afgewezen. Het vonnis van de rechtbank Gelderland van 27 februari 2019 is bekrachtigd. De curator is in gesprek met de advocaat

van de heer Bos in verband met voldoening aan het vonnis. In de komende verslagperiode zal dit overleg worden voortgezet.

10. Overig

10.1 Termijn afwikkeling faillissement

Op dit moment kan daar nog niets over worden medegedeeld.

10.2 Plan van aanpak

Innen van de vorderingen op de bestuurder.

10.3 Indiening volgend verslag

Uiterlijk zes maanden na heden.

Apeldoorn, 9 september 2020

R.F. Feenstra

curator

De in dit verslag verstrekte gegevens en informatie is bestemd voor alle betrokkenen, in het bijzonder de crediteuren. Het verslag ziet op de hoofdlijnen. Aan het verslag en zijn eventuele bijlagen kunnen geen rechten worden ontleend.