

VIJFDE

FAILLISSEMENTSVERSLAG

Nummer: 217183/CAMN

Datum: 11 juli 2016

Gegevens onderneming	:	Frigoline B.V., statutair gevestigd te Huissen, gemeente Lingewaard, vestigingsadres: Polseweg 32 te (6851 DB) Huissen
Faillissementsnummer	:	C/05/14/933 F
Op verzoek	:	Het faillissement van Frigoline B.V. is uitgesproken op eigen aangifte
Datum uitspraak	:	29 september 2014
Curator	:	mr. C.A.M. Nijhuis
R-C	:	Mr. E. Schippers (voorheen mr. S.S. van Nijen)
Activiteiten onderneming	:	Het verzorgen van (geconditioneerde) transporten, nationaal en internationaal, transportbemiddeling en handel (im- en export)
Omzetgegevens	:	behoeft nader onderzoek; zie sub 1.2
Personeel gemiddeld aantal	:	6
Datum eerste verslag	:	17 december 2014
Datum tweede verslag	:	2 juli 2015
Datum derde verslag	:	16 oktober 2015
Datum vierde verslag	:	11 januari 2016
Verslagperiode	:	9 januari 2016 tot en met 8 juli 2016
Bestede uren in periode 1 januari 2016 t/m 30 juni 2016	:	15,20 uren
Bijlagen	:	1) tussentijds financieel verslag 2) lijst boedelvorderingen 3) lijst preferente crediteuren 4) lijst concurrente crediteuren

1. Inventarisatie

1.1 Directie en organisatie

Hier zijn geen wijzigingen ten opzichte van het vorige verslag.

1.2 Winst en verlies

Hier zijn geen wijzigingen ten opzichte van het vorige verslag. Voor de leesbaarheid wordt hier herhaald wat in het vorige verslag is weergegeven.

De jaarrekening over 2013 is (nog) niet gedeponneerd. De curator heeft met een externe partij de digitale administratie van Curanda veilig gesteld. Naar aanleiding van deze gegevens alsmede op basis van de ter beschikking gestelde fysieke financiële administratie, bestaande uit twee ordners met administratieve bescheiden, is er nader onderzoek nodig om een inzicht te verkrijgen in financiële positie van Curanda.

Er is een aantal onduidelijkheden aangetroffen in de administratie. Zo blijkt dat er onder meer diverse betalingen en crediteringen hebben plaatsgevonden met aan Curanda gelieerde partijen. Nader onderzoek zal moeten uitwijzen op welke titel bedragen zijn overgemaakt of op welke grondslagen crediteringen hebben plaatsgevonden. Verder blijkt ook dat de rekening kruisposten niet sluit. Nader onderzoek dient uit te wijzen op welke vordering- of schuldpositie het saldo van de rekening kruisposten betrekking heeft. De curator beraadt zich over eventuele vervolgstappen.

1.3 Balanstotaal

Zie hiervoor sub 1.2.

1.4 t/m 1.6

Hier zijn geen wijzigingen ten opzichte van het vorige verslag.

1.7 Oorzaak faillissement

Voor de leesbaarheid wordt hier herhaald wat in het vorige verslag is weergegeven en is de tekst aangevuld waar nodig.

De curator heeft op 8 oktober 2014 een bespreking gehad met mevrouw N. Schoolderman, de partner van de heer Selman jr. De heer Selman jr. kon niet bij dit gesprek aanwezig zijn, omdat, zo werd aan de curator medegedeeld, hij zelf ook als chauffeur op de vrachtwagen rijdt. De curator heeft nadien tevergeefs getracht een bespreking met de heer Selman jr. te arrangeren. Tot heden bleek een bespreking niet mogelijk met de heer Selman jr. De curator heeft nadien wel gesproken met mevrouw A. Selman, de moeder van de heer Selman jr.

Uit de door mevrouw Schoolderman en mevrouw A. Selman verstrekte informatie alsmede uit de bij de eigen aangifte van het faillissement behorende omschrijving van de oorzaak van de financiële problemen, ontstaat het volgende beeld.

Een aantal jaren geleden is Fresh Frozen Allround B.V. in staat van faillissement verklaard. Europe Flyer Logistics B.V. heeft de activiteiten uit het failliete bedrijf Fresh Frozen Allround B.V. van die curator gekocht.

Toen Europe Flyer Logistics B.V. failliet ging heeft Bas Selman Transport Groep B.V. de activiteiten uit dit faillissement gekocht. Bas Selman Transport Groep B.V. is een aan de heer Selman jr. gelieerde vennootschap.

In juli 2013 heeft Bas Selman Transport Groep B.V. (*niet failliet*) een deel van haar activiteiten, waaronder haar klanten, verkocht aan Fresh Cargo B.V. Bas Selman Transport Groep B.V. heeft haar transportactiviteiten verkocht aan Frigoliner GmbH te Emmerich, Duitsland, aldus mevrouw Schoolderman en mevrouw Selman. Deze Duitse vennootschap is ook aan de heer Selman jr. gelieerd.

Curanda verrichtte vervoerswerkzaamheden, onder meer in opdracht van Frigoliner GmbH. Als de werkzaamheden in opdracht van Frigoliner GmbH werden verricht dan stelde Curanda haar werknemers ter beschikking aan Frigoliner GmbH. De gemaakte kosten werden dan door Curanda aan Frigoliner GmbH doorbelast, aldus mevrouw Schoolderman en mevrouw Selman.

Aan de curator is medegedeeld dat FreshCargo haar overeenkomst met Frigoliner GmbH en Curanda heeft opgezegd, waardoor een groot deel van de omzet wegviel. Daarnaast is vanaf februari 2014 het ziekteverzuim onder de werknemers van Curanda toegenomen. Doordat de werknemers hierdoor geen vervoerswerkzaamheden konden verrichten, kon er enerzijds geen omzet worden gerealiseerd en anderzijds liepen de loonkosten wel door.

Uiteindelijk zijn de kosten hierdoor zo hoog opgelopen dat een faillissement onafwendbaar was. De aandeelhouder van Curanda zag zich dan ook genoodzaakt om het faillissement van Curanda aan te vragen.

Minder dan twee maanden na voornoemd gesprek met mevrouw Schoolderman en mevrouw Selman is Frigoliner GmbH in staat van faillissement verklaard.

Overeenkomst met FreshCargo B.V.

Tussen FreshCargo B.V., Frigoliner GmbH en Curanda is een vaststellingsovereenkomst gesloten, die op 15 september 2014 is vastgelegd in een authentieke akte. Op basis van deze overeenkomst is FreshCargo nog bedragen verschuldigd aan Frigoliner GmbH en aan Curanda.

In deze vaststellingsovereenkomst is onder meer afgesproken dat FreshCargo een schikkingsbedrag zal betalen aan Frigoliner GmbH en Curanda en dat deze betaling deels zal geschieden bij wijze van wekelijkse betaling, gedurende een periode van 156 weken ingaande 1 augustus 2014.

De vaststellingsovereenkomst bevat verder een non-concurrentiebeding en relatiebeding op grond waarvan het Frigoliner GmbH en Curanda verboden is om met FreshCargo concurrerende activiteiten te verrichten en relaties van FreshCargo te benaderen.

In juni 2015 heeft de curator vernomen dat FreshCargo in oktober 2014 aan Frigoliner GmbH heeft bericht dat Frigoliner GmbH het concurrentiebeding heeft overtreden waardoor FreshCargo aanspraak maakt op een boete. Om die reden heeft FreshCargo haar wekelijkse betalingen stopgezet ter verrekening met het boetebedrag waar zij meent aanspraak op te maken.

Vervolgens heeft Holding Gijba Angeren B.V. (hierna: "HGA"), een vennootschap die verbonden is aan mevrouw Selman, aan FreshCargo kenbaar gemaakt dat de vorderingen die Frigoliner GmbH en Curanda op FreshCargo hebben aan haar zijn verpand.

De curator betwist dit pandrecht van HGA. Zie hierna tevens sub 6.

Frigoliner GmbH is op 1 december 2014 in staat van faillissement verklaard.

Buiten medeweten van de curator van Curanda hebben de curator van Frigoliner GmbH en (de advocaat van) HGA betaling gevorderd van FreshCargo van de wekelijks verschuldigde bedragen met als uiterste betaaldatum 1 juni 2015. Begin juni hebben de curator van Frigoliner GmbH en (de advocaat van) HGA vervolgens executoriaal derdenbeslag gelegd ten laste van FreshCargo. Terzake daarvan heeft een kort geding plaatsgevonden op 25 juni 2015. De curator van Curanda is eerst twee dagen vóór de mondelinge behandeling op de hoogte gesteld van dit kort geding. Curanda was geen partij bij deze procedure.

Kort samengevat heeft FreshCargo tijdens de mondelinge behandeling van dit kort geding aangevoerd dat zij gerechtigd is tot opschorting op grond van artikel 6:37 BW omdat de curator van Curanda ook aanspraak kan maken op een deel van de betalingen. Daarnaast heeft FreshCargo zich beroepen op verrekening met haar vordering op de curator van Frigoliner GmbH omdat Frigoliner GmbH het concurrentiebeding heeft overtreden. Verder betwist ook FreshCargo het pandrecht van HGA. De Voorzieningenrechter heeft de door de curator van Frigoliner GmbH en HGA ten laste van FreshCargo gelegde executoriale derdenbeslagen opgeheven.

Nadat de curator van Curanda op de hoogte was gesteld van deze acties van de curator van Frigoliner GmbH en HGA, heeft zij FreshCargo bericht dat FreshCargo enkel en alleen bevrijdend kan betalen aan de boedel van Curanda en heeft zij, voor zover nodig, FreshCargo in gebreke gesteld.

De vorige verslagperiode heeft de curator getracht dit geschil met FreshCargo, de curator van Frigoliner GmbH en HGA tot een oplossing te brengen, maar het is niet tot een oplossing gekomen.

Bij beschikking van 11 februari 2016 heeft de rechtbank Amsterdam op verzoek van FreshCargo een voorlopig getuigenverhoor beveelt, en wel op 26 mei 2016.

Op 19 mei 2016 heeft de rechtbank de curator laten weten dat de advocaat van FreshCargo de rechtbank heeft verzocht om het getuigenverhoor aan te houden, omdat FreshCargo bij vonnis van de rechtbank Gelderland van 29 maart 2016 in staat van faillissement is verklaard. De rechtbank heeft dit verzoek gehonoreerd. De zaak is verwezen naar de (interne) parkeerrol van 6 oktober 2016.

De curator heeft de vordering van Curanda op FreshCargo inmiddels bij de curator van FreshCargo ingediend.

2. Personeel

Hier zijn geen wijzigingen ten opzichte van het eerste verslag. Dit onderdeel is afgewikkeld.

3. Activa

Niet van toepassing.

4. Eigendomsvoorbehoud

Hier zijn geen wijzigingen ten opzichte van het vorige verslag.

5. Debiteuren

Uit de administratie van Curanda kan (vooralsnog) niet op eenvoudige wijze de stand van de debiteuren worden bepaald.

De curator heeft één debiteur laten weten dat hij enkel en alleen bevrijdend kan betalen aan de boedel. Deze debiteur heeft een bedrag van in totaal € 9.494,77 aan de boedel overgemaakt. Uit onlangs aan de curator overhandigde administratie is gebleken dat dezelfde debiteur nog een aantal facturen voor een totaalbedrag van € 9.555,22 onbetaald heeft gelaten. De curator heeft verzocht om voor betaling hiervan zorg te dragen.

Inmiddels is gebleken dat de betaling van één factuur niet aan Curanda toekomt en dat één factuur is verrekend vanwege schade aan de vervoerde partij.

Er stonden daardoor nog twee facturen open voor een bedrag van in totaal € 5.718,20.

Na verschillende correspondentie met (de advocaat van) de debiteur, heeft de debiteur het bovengenoemde bedrag op 10 juni 2016 overgemaakt aan de boedel.

De vordering van Curanda op FreshCargo heeft de curator inmiddels bij de curator van FreshCargo ingediend, zie ook sub 1.7.

6. Bank / Zekerheden

6.1 Vordering van de bank

Hier zijn geen wijzigingen ten opzichte van het vorige verslag.

HGA stelt een pandrecht te hebben op de vorderingen van Curanda. De curator betwist dat er een – rechtsgeldig – pandrecht ten gunste van HGA zou zijn gevestigd. Zie ook hierna sub 6.3.

6.2 Leasecontracten

Naar zeggen van mevrouw Schoolderman en mevrouw Selman is Curanda geen lease overeenkomsten aangegaan.

6.3 Beschrijving zekerheden

Hier zijn geen wijzigingen ten opzichte van het vorige verslag. Uit het formulier eigen aangifte tot faillietverklaring volgt dat er een pandrecht zou zijn gevestigd op de debiteuren. Als pandhouder wordt HGA vermeld. Dit is een aan de moeder van de heer Selman jr. gelieerde onderneming.

De curator heeft geen gegevens aangetroffen waaruit blijkt dat HGA een vordering heeft op Curanda op grond waarvan een pandrecht zou (kunnen) zijn gevestigd. De curator betwist voorsnog dat er – rechtsgeldig – pandrecht zou zijn gevestigd.

7. Doorstart / voortzetten

Niet aan de orde.

8. Administratie

8.1 Toestand administratie

Zoals in het vorige verslag vermeld, lijkt de administratie op een aantal punten niet aan te sluiten. Voorts is bij een aantal betalingen en crediteringen de titel en/of grondslag niet duidelijk. Er zijn aanwijzingen aangetroffen die aanleiding zijn om naar het voldaan hebben aan de vereisten inzake administratie- c.q. boekhoudplicht nader onderzoek te verrichten. De curator heeft een en ander nog in onderzoek.

8.2 Goedkeuring verklaring accountant

Niet aan de orde

9. Pauliana / Verrekening

9.1 Verdachte transacties

In het kader van de normale werkzaamheden zal de curator nagaan of er aanwijzingen zijn voor verdachte transacties in de periode voorafgaand aan het faillissement. Zie ook sub 8.1.

9.2 Maatregelen

(Nog) niet van toepassing.

10. Bestuurdersaansprakelijkheid

10.1 Boekhoudplicht

Er zijn aanwijzingen aangetroffen die aanleiding zijn om naar het voldaan hebben aan de vereisten inzake administratie- c.q. boekhoudplicht ex art. 2:10 BW nader onderzoek te verrichten.

10.2 t/m 10.4

Hier zijn geen wijzigingen ten opzichte van het vorige verslag

11. Fiscus / bedrijfsvereniging

11.1 Vorderingen fiscus

Hier zijn geen wijzigingen ten opzichte van het vorige verslag. De fiscus heeft voor een totaalbedrag van € 14.495,- aan preferente vorderingen ingediend.

11.2 Vorderingen van het UWV

Hier zijn geen wijzigingen ten opzichte van het vorige verslag.

Het UWV heeft voor een totaalbedrag van € 37.615,86 aan preferente vorderingen ingediend.

In verband met overgenomen salarisverplichtingen c.a. vanaf datum faillissement heeft het UWV een boedelvordering ingediend van € 36.002,41.

Daarnaast heeft het UWV een concurrente vordering ingediend van € 11.700,75 betreffende pensioenpremie ex art. 66 lid 2 WW.

12. Crediteuren

12.1 Aantal concurrente crediteuren

Zeven crediteuren hebben hun vordering ingediend.

12.2 Bedrag concurrente crediteuren

Voornameerde zeven crediteuren hebben vorderingen ingediend voor een totaal bedrag van € 26.367,08.

12.3 Wordt het een eigenlijke opheffing of een vereenvoudigde afwikkeling

Nog niet bekend.

12.4 Wordt aan concurrente crediteuren uitgedeeld

Nog niet bekend.

13. Rechtbank

13.1 t/m 13.2

Niet van toepassing.

13.3 Toestemming ontslag

De rechter-commissaris heeft de curator op 6 oktober 2014 toestemming verleend om de werknemers van Curanda te ontslaan.

13.4 t/m 13.6

Niet van toepassing.

13.7 Termijn afwikkeling faillissement

Nog niet bekend.

13.8 Plan van aanpak

De curator zal in de komende verslagperiode onder meer de volgende onderwerpen ter hand nemen:

- a) beoordeling van vóór faillissement gesloten overeenkomsten;
- b) trachten nadere financiële gegevens tot datum faillissement te verkrijgen en deze alsdan bestuderen;
- c) bestuurdersaansprakelijkheid;
- d) stand van zaken in het faillissement van FreshCargo in de gaten houden in verband met de door Curanda ingediende vordering (zie sub 1.7 jo. sub 5);
- e) inventarisatie van debiteuren; en
- f) overige onderwerpen.

13.9 Indiening volgend verslag

11 januari 2017

14. Overig

Per 8 juli 2016 bedraagt de stand van de boedel € 15.271,38. Voor een specificatie wordt verwezen naar het aan dit verslag gehecht tussentijds financieel verslag.

C.A.M. Nijhuis
curator