

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

Nummer: 5

Datum: 05-01-2018

Insolventienummer: F.09/15/115
Toezichtzaaknummer: NL:TZ:0000002044:F001
Datum uitspraak: 24-02-2015
Curator: mr. E.S. Ebels
R-C: mr. R. Cats

Algemeen

Gegevens onderneming

de besloten vennootschap DISTEL SOFTWARE B.V.

Activiteiten onderneming

ontwikkelen, produceren en (in licentie) uitgeven van software

Omzetgegevens

ca. € 1.500.000 in 2014

Personeel gemiddeld aantal

12 (in 2015)

Saldo einde verslagperiode

Verslagperiode

25 februari 2016 – 24 augustus 2016

8-3-2017:

25 augustus 2016 – 24 februari 2017

26-6-2017

25 februari t/m 24 juni 2017

25 juni – 24 september 2017

25 september 2017 – 5 januari 2018

Bestede uren in verslagperiode

80:30 uur

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

Nummer: 5

Datum: 05-01-2018

8-3-2017
54:30 uur

26-6-2017
28:30

2.80

1.48 uur

Bestede uren totaal

275:80 uur

8-3-2017
331:70 uur

26-6-2017
360:00

362.80

364.60 uur

Toelichting

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

Nummer: 5

Datum: 05-01-2018

1 Inventarisatie

1.1 Directie en organisatie

Distel Software B.V. ("Distel Software") is opgericht bij akte van 29 december 2000. De onderneming is echter al in 1980 opgericht door de vader van een van de huidige indirect bestuurder en aandeelhouder, Hans van Dijk.

Ten tijde van het faillissement was de besloten vennootschap Thistle Holding B.V. ("Thistle") enig aandeelhouder en bestuurder van Distel Software. Enig bestuurder van Thistle is de besloten vennootschap J.M.P. van Dijk Beheer B.V. ("Van Dijk Beheer"), de holdingmaatschappij van de heer Hans van Dijk voornoemd.

De aandelen in Thistle worden gehouden door Van Dijk Beheer (60%), de besloten vennootschap Codega ("Codega") (20%), van de heer Arjan van Dijk (geen familie) en de besloten vennootschap Bokehold ("Bokehold") (20%), van de heer Bokelaar.

Tot 1 januari 2015 was de heer Bokelaar (via Bokehold) medebestuurder van Thistle en dus indirect van Distel Software. In het kader van kostenbesparing is de heer Bokelaar als bestuurder teruggetreden. Vanaf die datum houdt hij zich alleen nog bezig met een aan Distel Software geleerd bedrijf, MoreApps.

De besloten vennootschap MoreApps B.V. ("MoreApps") is vanuit Distel Software ontstaan en door Distel Software ontwikkel. Op 31 december 2012 is MoreApps in een eigen BV verzelfstandigd. MoreApps houdt zich specifiek bezig met de ontwikkeling van apps voor mobiele telefoons en tablets, waar Distel Software zich bleef focussen op software (ontwikkeling). In MoreApps participeren naast Van Dijk Beheer, Bokehold en Codega, ook het bedrijf Avisi, een softwarebedrijf uit Arnhem.

1.2 Winst en verlies

Het verlies over 2014 bedroeg € 69.494. In 2013 werd nog een winst (voor belastingen van) € 305.102 geboekt, terwijl er in 2012 een verlies (voor belastingen) werd geleden van € 26.164.

1.3 Balanstotaal

2013: € 1.028.313.

2012: € 601.936.

1.4 Lopende procedures

Geen.

1.5 Verzekeringen

Alle verzekeringen zijn per datum faillissement opgezegd.

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

Nummer: 5

Datum: 05-01-2018

1.6 Huur

De curator heeft met machtiging van de rechter-commissaris de huur van het bedrijfspand van Distel Software tegen de rechtens kortst mogelijke termijn opgezegd. Het pand is eind maart 2015 aan de verhuurder opgeleverd. In samenspraak met de verhuurder heeft de doorstartende partij die de inventaris van failliet heeft gekocht (zie 3.5) enkele spullen in het pand achter gelaten.

Ten tijde van het faillissement trof de curator de werknemers van Distel in winterjassen achter hun computer aan, omdat de leidingen van de verwarmingsketel waren gesprongen. Ondanks het verzoek daartoe had de verhuurder dit gebrek niet gemaakt (omdat hij, naar het schijnt, met wintersport was). Ook waren er andere gebreken aan het pand, die niet door de verhuurder waren voldaan. Om die reden had Distel Software de huur over december 2014 en februari 2015 niet betaald.

Uit een dossier van Distel Software blijkt dat er in het verleden vaker gebreken waren, die pas werden verholpen als er niet betaald werd.

Opmerkelijk genoeg heeft de verhuurder nimmer gereageerd op berichten van de curator. Wel heeft de verhuurder de bank verzocht om onder een door failliet ten behoeve van de verhuurder gestelde bankgarantie uit te betalen. De bank heeft op 1 april 2015 een bedrag van € 10.936,10 aan de verhuurder betaald. Voor de restant vordering van de verhuurder (zowel de concurrente pre-faillissementsvordering als de boedelvordering ex art. 39 Fw) zal de curator het opschortingsrecht van Distel Software handhaven.

Na meer dan een jaar stil zitten heeft de verhuurder zich eindelijk bij de curator gemeld met het verzoek tot betaling van de boedelvordering en - opmerkelijk genoeg - meteen bij monde van haar advocaat aangekondigd de boedel te gaan dagvaarden nadat de curator de die boedelaanspraken betwistte. De curator heeft de verhuurder uitgenodigd om eerst met elkaar om de tafel te gaan zitten. Deze uitnodiging is door de verhuurder helaas afgewezen en de boedel is inmiddels gedagvaard (zie 9).

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

Nummer: 5

Datum: 05-01-2018

1.7 Oorzaak faillissement

Er lijken op het eerste gezicht geen onregelmatigheden te zitten in (de oorzaak van) dit faillissement. Er lijkt sprake te zijn van een 'klassieke' oorzaak van liquiditeitskrapte, waarbij de inkomsten onvoldoende waren om de opeisbare (kortlopende) schulden te voldoen.

Distel Software leefde van het krediet van haar bank, dat met het management, de enige grote crediteur lijkt te zijn in dit faillissement. Het management had zich sinds medio 2014 geen management fee meer betaald (op een betaling in januari, toen het gehele onderhoud voor 2015 was gefactureerd, na). Op basis van de liquiditeitsprognose voorzagen men dat de bodem van het bankkrediet in mei 2015 zou worden bereikt. Dat wilde het bestuur – naar het voorlopige oordeel van de curator, terecht – niet afwachten.

Waar Distel Software voorheen veel opdrachten in de agrarische sector deed (verkoop van licenties van standaard pakketten en het onderhoud daarop), leverde zij de afgelopen jaren veel meer maatwerk aan relatief grote klanten. Een deel van die klanten komt uit de oliebranche, die door de dalende olieprijs, verschillende opdrachten on hold zetten of cancelde. Er waren derhalve ook geen inkomsten meer te verwachten. Reden waarom de directie haar eigen faillissement heeft aangevraagd.

Nader onderzoek is verricht naar het uitvoegen van MoreApps (zie 1.1) en de hiervoor genoemde betaling van management fee. Dit onderzoek is inmiddels afgerond (zie 7.5 en 7.6). De curator acht de betaling van de management fee niet onrechtmatig en de uitvoering van MoreApps geen grond voor kennelijk onbehoorlijk bestuur. Wel acht de curator de wijze van facturatie van de werkzaamheden die Distel Software is blijven verrichten voor MoreApps wel benadelend. De curator heeft terzake de Actio Pauliana ingeroepen (zie 7.6).

2 Personeel

2.1 Aantal ten tijde van faillissement

12. Het salaris over februari was voor het uitspreken van het faillissement betaald.

2.2 Aantal in jaar voor faillissement

Ca. 15

2.3 Datum ontslagaanzegging

25 februari 2015. Zeven werknemers zijn in het kader van een doorstart (zie 6.3) in dienst getreden bij de doorstartende partij.

2.4 Werkzaamheden

Ontslag werknemers.

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

Nummer: 5

Datum: 05-01-2018

3 Activa

3.1 Onroerende zaken: Beschrijving

Blijkens kadastrale recherche is Distel Software geen eigenaar van onroerende zaken.

3.2 Onroerende zaken: Verkoopopbrengst

Niet van toepassing.

3.3 Onroerende zaken: Hoogte hypotheek

Niet van toepassing.

3.4 Onroerende zaken: Boedelbijdrage

Niet van toepassing.

3.5 Onroerende zaken: Werkzaamheden

Kadastrale recherche.

3.6 Bedrijfsmiddelen: Beschrijving

In het bedrijfspannd van Distel Software was kantoorinventaris aanwezig. Deze is in het kader van een doorstart (zie 6.3) verkocht.

3.7 Bedrijfsmiddelen: Verkoopopbrengst

€ 2.000, zie 6.3.

3.8 Bedrijfsmiddelen: Boedelbijdrage

Niet van toepassing.

3.9 Bedrijfsmiddelen: Bodemvoorrecht fiscus

Op de kantoorinventaris rust een pandrecht van de bank (zie 5.1 en 5.3). De curator heeft deze op grond van het bodemvoorrecht van de fiscus verkocht.

3.10 Bedrijfsmiddelen: Werkzaamheden

Verkoop kantoorinventaris.

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

Nummer: 5

Datum: 05-01-2018

3.11 Voorraden / onderhanden werk: Beschrijving

Het onderhanden werk bestond ten tijde van de faillissementsuitspraak uit reeds verrichtte, maar nog niet gefactureerde werkzaamheden over de periode 1 - 24 februari 2015 (€ 34.702) en werkzaamheden die pas bij oplevering van de specifieke opdracht konden worden gefactureerd (€ 6.184).

Beiden soorten onderhanden werk zijn in het kader van een doorstart (zie 6.3) verkocht.

3.12 Voorraden / onderhanden werk: Verkoopopbrengst

€ 37.000 (zie 6.3).

3.13 Voorraden / onderhanden werk: Boedelbijdrage

In het geval dat de vordering van de bank niet voldaan wordt uit de debiteurenincasso (zie 4), draagt de boedel deze opbrengst van het reeds verrichtte, maar niet gefactureerde onderhanden werk af tegen een boedelbijdrage van 10%.

3.14 Voorraden / onderhanden werk: Werkzaamheden

Verkoop onderhanden werk.

3.15 Andere activa: Beschrijving

Distel Software was eigenaar van 3 softwareprogramma's, Verdi, Tissum en BitV. Naast een (éénmalige) licentievergoeding, werd aan klanten op jaarlijkse basis voor onderhoud gefactureerd. Alleen Verdi en BitV waren in gebruik bij klanten. Het onderhoud voor 2015 was in januari gefactureerd.

De programma's Verdi en Tissum zijn verkocht aan het bedrijf Agri Information Partners. Het programma BitV is in het kader van een doorstart (zie 6.3) verkocht. Met beide kopers is afgesproken dat zij eerst in 2016 aan de klanten van Distel Software voor het onderhoud van de programma's mogen factureren.

De goodwill is in het kader van een doorstart (zie 6.3) verkocht.

3.16 Andere activa: Verkoopopbrengst

BitV: de verkoopsom is afhankelijk van de omzet in 2016 (zie 6.3).
Verdi en Tissum: € 22.500.

3.17 Andere activa: Werkzaamheden

Verkoopsoftware programma's.

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

Nummer: 5

Datum: 05-01-2018

4 Debiteuren

4.1 Omvang debiteuren

Ten tijde van het uitspreken van het faillissement stond er voor €164.764,43 aan debiteuren open.

4.2 Opbrengst

Op twee na hebben alle debiteuren vrijwillig betaald. De boedel heeft de overgebleven debiteuren inmiddels gedagvaard (zie 9). Met één crediteur is hangende de gerechtelijke procedure geschikt, de procedure tegen de andere debiteur loopt nog.

8-3-2017

Met één crediteur is hangende de gerechtelijke procedure geschikt, de procedure tegen de andere debiteur is door de boedel gewonnen.

4.3 Boedelbijdrage

Met de bank is een boedelbijdrage van 10% afgesproken.

4.4 Werkzaamheden

Incasso debiteuren.

5 Bank / Zekerheden

5.1 Vordering van bank(en)

De ABN Amro Bank N.V. had ten tijde van het uitspreken van het faillissement een vordering uit hoofde van rekening-courantkrediet van € 150.565,99. Deze vordering is inmiddels met € 10.936,10 vermeerderd als gevolg van het inroepen van de bankgarantie (zie 1.6). Deze vordering is inmiddels als gevolg van debiteurenincasso (zie 4 en 3.11) voldaan.

5.2 Leasecontracten

Distel Software had enkele leaseauto's. Deze zijn ingeleverd. De doorstartende partij (zie 6.3) heeft drie leasecontracten overgenomen. Als gevolg van pre faillissementsachterstanden en het beëindigen van de leaseovereenkomsten heeft de leasemaatschappij een vordering van € 60.424,05 ingediend.

5.3 Beschrijving zekerheden

De bank heeft een pandrecht op de vorderingen (zie 4 en 3.9) en inventaris (zie 3.5).

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

Nummer: 5

Datum: 05-01-2018

5.4 Separatistenpositie

Ten aanzien van de debiteuren en het verrichtte, maar ten tijde van het faillissement nog niet gefactureerd werkzaamheden, is de bank separatist. Ten aanzien van de inventaris geldt het bodem-voorrecht van de fiscus.

5.5 Boedelbijdragen

Met de bank is een boedelbijdrage van 10% afgesproken.

5.6 Eigendomsvoorbehoud

Met een enkele licentienemer is een zgn. escrow-regeling overeengekomen dat de licentienemer in staat stelt om in geval van faillissement van de licentiegever (Distel Software), de broncode van de in licentie gegeven softwareprogramma's te krijgen. Tot nu toe heeft 1 partij een beroep daarop gedaan. De partij die de broncode in escrow hield heeft de broncode afgegeven.

Met een andere licentienemer, die geen escrow-regeling had, heeft de boedel in samenspraak met de koper van de broncode van de licentie een minnelijke oplossing bereikt.

5.7 Retentierechten

Niet van toepassing.

5.8 Reclamerechten

Niet van toepassing.

5.9 Werkzaamheden

Onderzoek vordering bank, onderzoek zekerheidsrechten bank, inventarisatie leasecontracten, opzeggen leasecontracten, onderzoek escrow-regeling.

6 Doorstart / voortzetten onderneming

6.1 Voortzetten: Exploitatie / zekerheden

De curator heeft de onderneming enkele dagen, in het kader van een te realiseren doorstart, voort-gezet. Met de doorstartende partij is overeengekomen dat de over genomen activa per faillissementsdatum voor hu rekening en risico zijn gekomen.

6.2 Voortzetten: Financiële verslaglegging

Niet van toepassing.

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

Nummer: 5

Datum: 05-01-2018

6.3 Voortzetten: Werkzaamheden

Voortzetting onderneming ten behoeve van doorstart.

6.4 Doorstart: Beschrijving

Het zittende management, in de vorm van de heren Van Dijk voornoemd (zie 1.1) heeft met het bedrijf Black Snow B.V. ("Black Snow") een doorstart gerealiseerd. Black Snow heeft 7 werknemers, goodwill, onderhanden werk, klantenbestand, inventaris en het softwareprogramma BitV overgenomen.

6.5 Doorstart: Verantwoording

Het grootste gedeelte van de overgedragen activa ziet toekomstige opdrachten voor maatwerk programma's (goodwill dus). De intellectuele eigendom van die programma's liggen bij de opdrachtgevers en niet bij Distel Software. Gelet daarop was het logisch om dit activum aan het zittende management te verkopen. Er heeft zich daarnaast geen andere partij gemeld voor deze goodwill.

6.6 Doorstart: Opbrengst

De activa zijn verkocht voor € 69.000 ex btw + een percentage van de omzet van 2016 van Black Snow.

6.7 Doorstart: Boedelbijdrage

Indien geval van afdracht van de opbrengst van een verpand activum, ontvangt de boedel een bijdrage van 10%.

6.8 Doorstart: Werkzaamheden

Realiseren van een doorstart.

7 Rechtmatigheid

7.1 Boekhoudplicht

De administratie ziet er juist en volledig uit.

7.2 Depot jaarrekeningen

De jaarrekeningen van Distel Software zijn allen tijdig gedeponneerd. De laatste (jaarrekening 2013) op 15 augustus 2014.

7.3 Goedk. Verkl. Accountant

Niet van toepassing.

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

Nummer: 5

Datum: 05-01-2018

7.4 Stortingsverpl. Aandelen

In onderzoek.

7.5 Onbehoorlijk bestuur

(zie 1.1 en 1.7) De curator heeft onderzoek gedaan naar de betalingen van achterstallige management fee in januari 2015. Gebleken is dat daarmee achterstallige vergoeding over de periode mei-juli 2014 is voldaan. Over de periode augustus 2014 t/m faillissementsdatum is geen management fee uitgekeerd. Mede gelet daarop acht de curator deze betaling niet onrechtmatig.

Ook de verkoop van het bedrijfsonderdeel MoreApps acht de curator niet onrechtmatig. Zie daarentegen 7.6 hierna.

7.6 Paulianeus handelen

De curator acht de verkoop van het bedrijfsonderdeel MoreApps niet Paulianeus. De wijze van facturatie van de werkzaamheden die Distel Software daarna voor MoreApps is blijven verrichten (via Holding ter voldoening van een vordering van Holding) acht de curator daarentegen wel benadelend. De curator heeft de afspraken tussen Distel Software en Holding terzake met een beroep op art. 42 Fw buitengerechtelijk vernietigd. Holding heeft zich - uiteindelijk - bij die vernietiging neergelegd. Als gevolg daarvan heeft Distel Software een vordering van ca. € 500k op MoreApps verkregen en Holdings (weer) een vordering op Distel Software van ca. € 370k.

8-3-2017

Deze vordering is tot op heden nog niet door MoreApps voldaan, omdat die vennootschap nog verlies maakt. De boedel wordt op gezette tijden op de hoogte gehouden van de mogelijkheden tot terugbetaling.

7.7 Werkzaamheden

Onderzoek administratie, onderzoek deponering jaarrekeningen, onderzoek beleid bestuur en mogelijke Paulianeuze handelingen, inroepen vernietigbaarheid van afspraken Distel Software en Holding.

8 Crediteuren

8.1 Boedelvorderingen

Salaris curator: p.m.

UWV u.h.v. Loongarantieregeling: € 69.748,21

UWV u.h.v. premie wg: € 12.972,86

Huur over de opzegperiode: p.m. (zie evenwel 1.6)

8.2 Pref. vord. van de fiscus

De fiscus heeft twee vorderingen ingediend uit hoofde van LH januari 2015 van in totaal € 54.534 en één vorderingen uit hoofde van omzetbelasting voor een bedrag van € 59.124. Die laatste lijken ambtshalve te zijn opgelegd. De boedel zal met het bestuur bezwaar maken.

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

Nummer: 5

Datum: 05-01-2018

8.3 Pref. vord. van het UWV

€ 32.397,44.

8.4 Andere pref. crediteuren

Geen.

8.5 Aantal concurrente crediteuren

Er hebben zich inmiddels 20 concurrente crediteuren gemeld.

8.6 Bedrag concurrente crediteuren

€ 627.066,03. Dit bedrag is inclusief de vordering van Holding van € 370k (zie 7.6)

8.7 Verwachte wijze van afwikkeling

(De omvang van) een eventuele uitkering aan concurrente schuldeisers is afhankelijk van de incasso van de vordering van Distel Software op MoreApps (zie 7.6).

8.8 Werkzaamheden

Het in kaart brengen van alle crediteuren en hun onderlinge rangen.

9 Procedures

9.1 Naam wederpartij(en)

I. Arthur en Corne B.V. (boedel eiser)

II. Pothos-Plant Nederland B.V. (boedel eiser)

III. De heer Gassler en mevrouw Rapati (boedel gedaagde)

8-3-2017

III. De heer Gassler en mevrouw Rapati (boedel gedaagde)

IV. De heer Gassler en mevrouw Rapati (boedel eiser)

9.2 Aard procedures

I. incasso openstaande pre faillissementsfacturen.

II. incasso openstaande pre faillissementsfacturen.

III. betaling huurvordering

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

Nummer: 5

Datum: 05-01-2018

8-3-2017

IV. huurprijsvermindering

9.3 Stand procedures

I. de wederpartij staat voor antwoordakte na comparitie.

II. geschikt

III. comparitie van partijen

8-3-2017

I. De vorderingen van de boedel zijn bij vonnis toegewezen en gedaagde heeft naar aanleiding daarvan betaald aan de boedel.

II. geschikt

III. De boedel is bij vonnis veroordeeld tot betaling van de huurachterstand e.e.a. in het kader van de afwikkeling van het faillissement.

IV. gedaagden staan voor conclusie van antwoord.

IV. In deze procedure heeft een comparitie van partijen plaatsgevonden. De boedel zal op 3 juli 2017 een akte na comparitie inleveren bij de Kantonrechter.

IV. Gassler c.s. zijn bij vonnis van 6 september 2017 veroordeeld tot betaling aan de boedel een bedrag van € 1.810,14, zijnde een vermindering van de huurprijs van 10% over de periode 20 februari 2015 – 26 mei 2015 als gevolg van een defecte cv-ketel.

9.4 Werkzaamheden

I. Opstellen akte na comparitie

III. Opstellen conclusie van antwoord

8-3-2017

I. Voeren procedure en incasso veroordelend

III. Opstellen conclusie van antwoord

IV. Opstellen dagvaarding

IV. Opstellen akte na comparitie

10 Overig

10.1 Termijn afwikkeling faillissement

De termijn van afwikkeling van dit faillissement is afhankelijk van bovengenoemde procedures en de incasso van de vordering op MoreApps.

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

Nummer: 5

Datum: 05-01-2018

8-3-2017

De termijn van afwikkeling van dit faillissement is afhankelijk van bovengenoemde procedures en de incasso van de vordering op MoreApps.

10.2 Plan van aanpak

Incasso pre faillissementsdebiteuren (zie 4 en 9) en incasso vordering MoreApps (zie 7.6)

8-3-2017

Incasso prefaillissementsdebiteuren (zie 4 en 9) en incasso vordering MoreApps (zie 7.6)

10.3 Indiening volgend verslag

Het volgende verslag wordt op of omstreeks 24 februari 2017 ingediend.

8-3-2017

Het volgende verslag wordt op of omstreeks 24 juni 2017 ingediend.

Het volgende verslag wordt op of omstreeks 24 september 2017 ingediend.

Het volgende verslag wordt op of omstreeks 5 januari 2018 ingediend.

Het volgende verslag wordt op of omstreeks 5 april 2018 ingediend.

10.4 Werkzaamheden

Zie hierboven