

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

Nummer: 3

Datum: 15-02-2018

Insolventienummer: F.09/17/176
Toezichtzaaknummer: NL:TZ:0000013380:F001
Datum uitspraak: 23-05-2017
Curator: mr. H.M.D. Bentfort van Valkenburg
R-C: mr. R. Cats

Algemeen

Gegevens onderneming

Telerscoöperatie FresQ U.A. in liquidatie ("FresQ")

Activiteiten onderneming

Producentenorganisatie voor groenten- en fruittelers.

Een telersorganisatie als FresQ bundelt de verkoop van de productie van de aangesloten telers om er op die manier voor te zorgen dat een zo hoog mogelijke marktprijs wordt behaald. Daarnaast had FresQ voorheen een erkenning voor het ontvangen van Europese subsidies op grond van de gemeenschappelijke marktordening (GMO) ten behoeve van de aangesloten telers.

Volgens opgave van de vereffenaars van FresQ is per 1 januari 2014 FresQ ontbonden ingevolge artikel 2:19 lid 1 sub d BW doordat tegen die datum alle leden het lidmaatschap van de coöperatie hebben opgezegd. Vanaf die datum is FresQ in liquidatie als bedoeld in artikel 2:19 lid 5 BW.

Omzetgegevens

Over het boekjaar 2011 beliep de omzet € 457 miljoen. Na het samengaan met een andere organisatie groeide de omzet een jaar later naar ca. € 700 miljoen. Na ontbinding ultimo 2013 is er geen sprake van omzet meer geweest.

Personeel gemiddeld aantal

In het jaar 2011 waren er 20 fte personeelsleden en in 2012 nog 25. In verband met de beëindiging van de activiteiten eind 2013 is het personeel afgevoerd. Op faillissementsdatum was er geen personeel meer in dienst.

Saldo einde verslagperiode

€ 0,00

einde verslagperiode 2: € 25,98

einde verslagperiode 3: € 721.209,54

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

Nummer: 3

Datum: 15-02-2018

Verslagperiode

23 mei 2017 (faillissementsdatum) t/m 29 juni 2017

verslagperiode 2: 30 juni 2017 t/m 18 oktober 2017

verslagperiode 3: 19 oktober 2017 t/m 14 februari 2018

Bestede uren in verslagperiode

88 uur en 54 minuten

verslagperiode 2: 94 uur en 12 minuten

verslagperiode 3: 28 uur en 6 minuten

Bestede uren totaal

88 uur en 54 minuten

einde verslagperiode 2: 183 uur en 18 minuten

einde verslagperiode 3: 212 uur en 18 minuten

Toelichting

Dit verslag dient in samenhang te worden gelezen met eventuele eerdere verslaglegging en is gebaseerd op de informatie die de curator heeft ontvangen. Additionele informatie kan tot nieuwe inzichten leiden. Dit betekent dat ook de in dit verslag opgenomen financiële gegevens op enig moment aangepast kunnen worden. Aan dit verslag kunnen dan ook geen rechten worden ontleend.

1 Inventarisatie

1.1 Directie en organisatie

Per 1 januari 2014 is FresQ ontbonden. De leden van het bestuur die per dat moment in functie waren, hebben de taak van vereffenaar op zich genomen.

Dit betreffen de volgende personen:

A. de Bruijn (bestuurder sinds 01-01-2010)
A.J.M. van Kester (bestuurder sinds 01-01-2013)
A.C. Vreugdenhil (bestuurder sinds 01-01-2013)
C. van Veen (bestuurder sinds 01-01-2013)
R.J. Hartensveld (bestuurder sinds 01-01-2013)

Volgens haar statuten heeft FresQ een raad van commissarissen. De leden van de raad van commissarissen van FresQ hebben hun functie (echter) per 31 december 2013 neergelegd.

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

Nummer: 3

Datum: 15-02-2018

1.2 Winst en verlies

In 2010 en 2011, jaren waarin FresQ nog vol in bedrijf was, werden positieve resultaten behaald van respectievelijk € 624.000 en € 976.000. Gedurende de jaren 2015 en 2016 werden verliezen geleden van respectievelijk € 62.985 en € 60.540. Deze verliezen werden veroorzaakt door (administratieve) kosten, die na ontbinding van FresQ eind 2013 niet meer werden gedekt door opbrengsten. Hangende de uitkomst van de hierna bij 1.4 bedoelde procedures hebben in 2016 de (oud)leden van FresQ een stichting opgericht, de Stichting Belangenbehartiging FresQ. Deze stichting betaalt enkele lopende kosten van FresQ, zoals de kosten voor de administrateur.

1.3 Balanstotaal

per 31-12-2010: € 49.235.000
per 31-12-2011: € 51.790.000
per 31-12-2012: € 102.097.000
per 31-12-2015: € 38.295.623
per 31-12-2016: € 38.228.623

1.4 Lopende procedures

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

Nummer: 3

Datum: 15-02-2018

Eind 2012 is het Productschap Tuinbouw (thans geheten: Rijksdienst voor Ondernemend Nederland) overgegaan tot intrekking van de status als producentenorganisatie (GMO-status) van FresQ over de periode vanaf 1 januari 2010. Tegen de intrekking heeft FresQ bezwaar ingesteld. Na afwijzing van dat bezwaar heeft FresQ beroep ingesteld bij het College van Beroep voor het bedrijfsleven (CBb). Bij uitspraak van 25 april 2017 heeft het CBb het beroep afgewezen. Daarmee werd de intrekking van de GMO-status over de periode vanaf 1 januari 2010 definitief.

Naast het besluit tot intrekking van de GMO-status heeft het Productschap Tuinbouw de over de periode vanaf 1 januari 2010 verstrekte subsidies teruggevorderd. Ook tegen deze terugvorderingsbesluiten maakte FresQ bezwaar, welke bezwaren werden afgewezen. Tegen de afwijzingen liep op faillissementsdatum een beroepsprocedure bij het CBb. FresQ had beroep insteld op nader aan te voeren gronden. Het CBb had bepaald dat FresQ uiterlijk op 6 juni 2017 de gronden van beroep diende kenbaar te maken.

Daarnaast liep op faillissementsdatum nog een beroepsprocedure bij het CBb tegen het besluit van het Productschap Tuinbouw tot intrekking van de GMO-status over de periode 1 juli 2009 tot 1 januari 2010 en tot terugvordering van de over die periode toegekende subsidies. Ook hier had FresQ beroep op nader aan te voeren gronden ingesteld. Het CBb heeft bepaald dat de gronden van beroep in deze procedure uiterlijk op 4 juli 2017 moeten zijn ingediend.

In totaal vordert de Rijksdienst voor Ondernemend Nederland voor een bedrag ad € 48,5 miljoen aan eerder uitgekeerde subsidies terug.

Op de inhoud van deze procedures wordt hierna in 1.7 nog nader ingegaan.

Ten aanzien van de op faillissementsdatum lopende procedures geldt dat daarop artikel 27 Faillissementswet van toepassing is. Dat betekent dat de Rijksdienst voor Ondernemend Nederland de mogelijkheid heeft om het CBb te verzoeken de procedures te schorsen teneinde haar in de gelegenheid te stellen de curator tot overneming van de procedures op te roepen. De Rijksdienst voor Ondernemend Nederland heeft van die mogelijkheid geen gebruik gemaakt.

De curator heeft de vereffenaars medegedeeld niet in staat te zijn om (op zo korte termijn) de ingestelde beroepen te motiveren en voorts dat het primair in het belang van de (voormalig) bestuurders en betrokken leden van FresQ lijkt te zijn dat de procedures worden voortgezet. Als de terugvorderingen in stand blijven geldt op basis van de tussen FresQ en de subsidie ontvangende leden toepasselijke overeenkomsten in beginsel dat FresQ op haar beurt de uitbetaalde subsidies bij de betrokken leden zal moeten terugvorderen.

Voor wat betreft de procedure over de terugvordering over de periode vanaf 1 januari 2010 is vervolgens tussen de curator en de advocaat van de vereffenaars afgesproken dat laatstgenoemde de gronden van beroep aan het CBb kenbaar zal maken, voor zover nodig mede namens de curator.

Op verzoek van de advocaat van de vereffenaars heeft het CBb de hiervoor genoemde termijn voor het kenbaar maken van de gronden van beroep, die aanvankelijk was gesteld tot en met 6 juni 2017, verlengd tot en met 20 juni 2017. Op 19 juni 2017 heeft de advocaat van de vereffenaars, voor zover vereist mede namens de curator, het beroep nader gemotiveerd.

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

Nummer: 3

Datum: 15-02-2018

Verslag 2

In alle nog lopende procedures heeft het CBb bepaald dat op 17 oktober 2017 een mondelinge behandeling plaats zal vinden. Om de in het vorige verslag genoemde reden heeft de curator het CBb laten weten niet op deze zitting te zullen verschijnen. De curator heeft van de vereffenaars vernomen dat ook zij niet op de zitting zullen verschijnen. Inmiddels is de curator in afwachting van bericht van het CBb over de verdere voortgang van de procedures.

Verslag 3

Gedurende deze verslagperiode is geen bericht van CBb ontvangen.

1.5 Verzekeringen

Op faillissementsdatum waren er geen lopende verzekeringen meer.

Ook de opstalverzekering voor het kantoorpand aan de Coldenhovelaan 12 te De Lier, dat eigendom is van FresQ, bood geen dekking meer. Aangezien het de failliete boedel van FresQ voorsnog volledig aan financiële middelen ontbreekt is de curator niet in staat om voor adequate verzekeringsdekking te zorgen. De curator heeft vastgesteld dat op het pand een hypotheekrecht ten gunste van de belastingdienst werd gevestigd. Gezien de hoogte van de hypothecaire inschrijving en de te verwachten opbrengst van het pand zou de belastingdienst daarmee (als enige) belanghebbende bij het pand zijn. De curator heeft de belastingdienst gewezen op het ontbreken van dekking van een opstalverzekering en verzocht om mede te delen of de belastingdienst als belanghebbende in afdoende verzekering van het pand heeft voorzien of zal gaan voorzien.

De vereffenaars van FresQ hebben een polisaanhangsel van een BusinessGuard Bestuurders, Commissarissen en Toezichthouders Aansprakelijkheidsverzekering overgelegd, waarin is aangetekend dat deze verzekering per 1 januari 2015 is komen te vervallen en dat de zogenaamde uitlooptermijn eindigt per 1 januari 2017.

Verslag 2

Gedurende deze verslagperiode is met de belastingdienst afgestemd dat de belastingdienst afstand doet van haar recht van hypotheek op het kantoorpand aan de Coldenhovelaan 12 te De Lier. Het pand zal door de curator worden verkocht. De opbrengst zal in de boedel vloeien. Voor de achtergrond hiervan wordt verwezen naar punt 7.6 van dit tweede verslag. Dit betekent dat de boedel belanghebbende is bij het pand. Direct nadat er over het vorenstaande uitsluitel was met de belastingdienst, heeft de curator met de opstalverzekeraar afgestemd dat de achterstallige premie door de curator zal worden betaald om er voor te zorgen dat het pand met onmiddellijke ingang weer verzekerd is.

1.6 Huur

FresQ huurt een opslagruimte aan de Koopmanstraat 52 te Naaldwijk, waar de administratie van FresQ is opgeslagen. De huurpenningen zijn vooruitbetaald tot en met 2019.

1.7 Oorzaak faillissement

FresQ had als erkende producentenorganisatie als hoofdactiviteit de concentratie van het aanbod en de afzet van de tuinbouw producten van haar leden. Erkende producentenorganisaties kunnen financiële bijstand (subsidie) ontvangen van de Europese Unie en de lidstaten. Voorwaarde voor de verlening van de Europese steun is onder meer dat door producentenorganisaties een operationeel programma wordt ingediend met

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

Nummer: 3

Datum: 15-02-2018

voorgenomen subsidiabele acties. De feitelijke toekenning van de steun vindt jaarlijks plaats op basis van declaraties voor uitgaven voor daadwerkelijk in het voorgaande jaar uitgevoerde acties, die reeds in de operationele programma's waren opgenomen.

Dergelijke acties behelsden bijvoorbeeld de aanschaf van een productiemiddel ten behoeve van een teler of een groep van telers, waarvoor subsidie verzocht en uitbetaald werd aan FresQ. De hoogte van de subsidie beliep gebruikelijk de helft van de aankoop prijs van het productiemiddel in kwestie. Ter zake werden zogenaamde projectovereenkomsten gesloten tussen FresQ en de betrokken teler of telers. Het systeem was dat FresQ eigenaar bleef van het productiemiddel gedurende de looptijd van de projectovereenkomst. Na ommekomst van de looptijd werd het productiemiddel in de regel vervreemd aan de betrokken teler(s). De projectovereenkomsten gaan in de regel van uit dat als in voorkomend geval de subsidie van FresQ wordt teruggevorderd, FresQ deze op haar beurt van de betrokken telers terug kan vorderen.

In 2007 heeft de Europese Commissie controles verricht bij Nederlandse telersverenigingen, waaronder FresQ. Daarbij ging zij na of de in de jaren 2005 t/m 2007 gedane uitgaven in overeenstemming waren met de steunregelingen voor telersverenigingen. Eind 2007 zijn extra controles verricht bij FresQ en een aantal bij FresQ aangesloten leden. Na mededelingen van de resultaten van die controles aan Nederland en een bemiddelingsprocedure heeft de Europese Commissie in 2011 door Nederland gedeclareerde uitgaven aan EU-financiering onttrokken voor een bedrag van ruim 22 miljoen euro voor onder meer de in de jaren 2006 t/m 2008 door FresQ in het kader van haar operationele programma's gemaakte kosten. Bij arrest van het Gerecht van de Europese Unie van 16 september 2013 (T-343/11, ECLI:EU:T:2013:468 (Nederland/Commissie)) is het door Nederland ingestelde beroep tot nietigverklaring van het intrekingsbesluit verworpen. Het Gerecht was tot de conclusie gekomen dat de verkoop van de producten door verkoopdochters die in handen zijn van FresQ, maar ten aanzien waarvan niet is aangetoond dat zij onder het toezicht en de leiding van FresQ optreden, niet kan worden geacht in overeenstemming te zijn met het Unierecht, waarin is bepaald dat de telersvereniging zelf de stuwende kracht moet zijn bij de afzet van de producten van haar leden. Geen bewijs was geleverd dat sprake is van een telersvereniging in de zin van het Unierecht. Bij arrest van het Hof van Justitie van de Europese Unie (Hof van Justitie) van 6 november 2014 (C-610/13 P, ECLI:EU:C:2014:2349 (Nederland/Commissie)) is de door Nederland ingestelde hogere voorziening afgewezen.

In verband hiermee heeft het Productschap Tuinbouw FresQ onder verscherpt toezicht geplaatst. In dat kader werd FresQ door het Productschap erop gewezen dat zij op verschillende punten, onder meer op het punt van de prijsvaststelling door verkoopdochters, veranderingen diende door te voeren. In 2012 heeft het Productschap een controle uitgevoerd op de naleving van erkenningscriteria door FresQ en nam het Productschap kennis van een vonnis van de voorzieningenrechter van de rechtbank Den Haag in een civiele procedure betreffende een geschil tussen een individuele teler enerzijds en FresQ Red Star B.V. (een verkoopdochter van FresQ) anderzijds, en van een Besluit van de Nederlandse Mededingingsautoriteit (NMa) betreffende prijsvorming van paprika's, waarbij een andere verkoopdochter van FresQ was betrokken. De rechtbankuitspraak, het besluit van de NMa en het op basis daarvan verrichte nadere onderzoek gaven het Productschap Tuinbouw aanleiding om de erkenning van FresQ als producentenorganisatie te schorsen voor maximaal een jaar.

De Nederlandse Voedsel- en Warenautoriteit (NVWA) heeft vervolgens op verzoek van het Productschap Tuinbouw nader onderzoek verricht. Naar aanleiding van de bevindingen van de NVWA en de eigen bevindingen van het Productschap heeft het Productschap de erkenning van FresQ als producentenorganisatie met ingang van 1 januari 2010 ingetrokken. Zoals hiervoor bij 1.4 reeds aangegeven, werd het daartegen gerichte bezwaar door de Staatssecretaris van Economische Zaken ongegrond verklaard en werd het daartegen ingestelde beroep op 25 april 2017 door het CBb afgewezen. Later is in aanvulling hierop ook nog de erkenning over de periode 1 juli 2009 tot 1 januari 2010 ingetrokken.

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

Nummer: 3

Datum: 15-02-2018

In de beroepsprocedure, die eindigde met de uitspraak van 25 april 2017, heeft het CBb onder meer het volgende overwogen: De steun aan producentenorganisaties is onderdeel van het gemeenschappelijk landbouwbeleid dat volgens het EU Verdrag onder andere ten doel heeft de productiviteit van de landbouw te doen toenemen door de technische vooruitgang te bevorderen en aldus de landbouwbevolking een redelijke levensstandaard te verzekeren. Daarbij behoort de hoofdactiviteit van een producentenorganisatie betrekking te hebben op de verkoop van de producten van de leden. Een en ander dient zodanig ingericht te zijn te zijn dat de producentenorganisatie de verkoopvoorwaarden en verkoopprijzen daadwerkelijk kan bepalen. Daarmee heeft de wettelijke regeling van de EU de producentenorganisatie een belangrijke en bijzondere rol willen toekennen in het kader van het op de markt brengen van de betrokken producten. De financiële steun voor producentenorganisaties strekt ertoe aan de aanbodzijde de productie te bundelen en daarmee zodoende de positie van de telers op de markt te verbeteren.

Het CBb heeft geoordeeld dat uit het onderzoek van de NVWA is gebleken dat FresQ niet aan deze voorwaarden heeft voldaan, aangezien aangesloten telers onderling een akkoord over de prijs bereiken en (slechts) één van hen vervolgens profiteert van de verkoopprijs die de producentenorganisatie voor de producten weet te verkrijgen. Bovendien kon het betreffende lid zodoende gebruik maken van de subsidieruimte die door de hogere afzetprijzen werd gerealiseerd ten koste van andere betrokken leden die daardoor niet hun productiekosten konden optimaliseren. Voorts stelde het CBb vast dat het bestuur van FresQ niet op de hoogte was van de overeenkomsten ten aanzien van de producentenprijzen en de aanvullende afspraken. Volgens het CBb heeft FresQ hiermee een ernstige inbreuk gemaakt op het criterium voor erkenning als producentenorganisatie en moet haar ter zake grove nalatigheid worden verweten. Het CBb heeft vastgesteld dat FresQ naar aanleiding van de controles door de Europese Commissie, in ieder geval in 2009, er uitdrukkelijk op is gewezen dat er mogelijk sprake was van inbreuken. Vervolgens zou er door FresQ een onjuist en onvolledig beeld geschetst zijn van de situatie en de door haar doorgevoerde aanpassingen en zou er nog steeds geen toezicht zijn geweest op de prijsvorming, terwijl dit de hoofdtaak van een producentenorganisatie is.

Zoals hiervoor al in 1.4 gemeld, heeft het Productschap Tuinbouw volgend op de intrekking van de erkenning van FresQ als producentenorganisatie ook besluiten genomen ter terugvordering van uitgekeerde bedragen. Na afwijzing van het daartegen gemaakte bezwaren heeft FresQ hoger beroep ingesteld bij het CBb. Deze beroepsprocedures waren op faillissementsdatum aanhangig.

Ten aanzien van de terugvorderingsbesluiten waren ook dwangbevelen uitgevaardigd. Op basis van die dwangbevelen heeft het Ministerie van Economische Zaken in november 2016 aan de rechtbank Den Haag de faillietverklaring van FresQ verzocht, stellende dat de Staat der Nederlanden een opeisbare vordering heeft op FresQ van € 48.854.636,76 uit hoofde van onverschuldigd betaalde subsidiebedragen en stellende dat de Staat er geen vertrouwen in heeft dat de vereffenaars voldoende rekening houden met de belangen van de Staat als grootste crediteur. Bij de behandeling van het verzoek tot faillietverklaring heeft de rechtbank vervolgens overwogen dat over de intrekking van de GMO-status en de terugvordering op dat moment nog procedures liepen bij het CBb en dat, ook al zijn dwangbevelen met executoriale werking uitgevaardigd, hangende deze procedures niet kan worden gezegd dat van het vorderingsrecht van de Staat summierlijk is gekeken in de zin van artikel 6 lid 3 Faillissementswet. Op basis daarvan werd het verzoek tot faillietverklaring afgewezen.

Krachtens de uitgevaardigde dwangbevelen heeft de Staat der Nederlanden op enig moment executoriaal beslag gelegd ten laste van FresQ, op basis waarvan de vordering van de Staat met een bedrag ad € 1.787.007 zou zijn gedelgd.

Nadat de intrekking van GMO-status over de periode vanaf 1 januari 2010 ingevolge de uitspraak van het CBb van 25 april 2017 definitief was geworden, hebben de vereffenaars zelf de faillietverklaring van FresQ bij de rechtbank Den Haag aangegeven. Naar eigen zeggen

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

Nummer: 3

Datum: 15-02-2018

zagen de vereffenaars zich hiertoe genoodzaakt, daar gezien de (niet meer aantastbare) uitspraak van het CBb de schulden vermoedelijk de baten zullen overtreffen, waardoor zij op grond van artikel 2:23a lid 4 BW als vereffenaars gehouden zijn om eigen aangifte van faillietverklaring te doen.

2 Personeel

2.1 Aantal ten tijde van faillissement

geen

2.2 Aantal in jaar voor faillissement

geen

2.3 Datum ontslagaanzegging

n.v.t.

2.4 Werkzaamheden

n.v.t.

3 Activa

3.1 Onroerende zaken: Beschrijving

FresQ is eigenaar van het pand waar zij kantoor hield. Het betreft het adres Coldenhovelaan 12 te De Lier.

Verslag 2

Onder voorbehoud van machtiging van de rechter-commissaris heeft de curator met een gegadigde overeenstemming bereikt over de verkoop van het pand. Deze machtiging zal tegelijk met de indiening van dit verslag worden verzocht.

3.2 Onroerende zaken: Verkoopopbrengst

Vooralsnog geen

Verslag 3

Gedurende deze verslagperiode is de verkoop van het pand na daartoe verkregen machtiging van de rechter-commissaris afgerond en heeft levering plaatsgevonden. De verkoopopbrengst bedraagt € 720.000,-. Die opbrengst is in lijn met een recente taxatie, die in opdracht van de belastingdienst is uitgevoerd, en met eerdere taxaties. De verkoopopbrengst is bijgeschreven op de faillissementsrekening.

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

Nummer: 3

Datum: 15-02-2018

3.3 Onroerende zaken: Hoogte hypotheek

Op 3 september 2015 heeft FresQ tot meerdere zekerheid van de toen openstaande belastingschuld een hypotheek verleend aan de belastingdienst. De hypothecaire inschrijving bedraagt € 1.120.000. Ter zake deze hypotheek verwijst de curator ook naar het hierna bij 7.6 gestelde.

Verslag 2

Gedurende deze verslagperiode is met de belastingdienst afgestemd dat de belastingdienst afstand doet van haar recht van hypotheek en dat het pand door de curator zal worden verkocht, waarbij de opbrengst in de boedel zal vloeien. Voor de achtergrond hiervan wordt verwezen naar punt 7.6 van dit tweede verslag.

3.4 Onroerende zaken: Boedelbijdrage

In het eerste contact met de belastingdienst kondigde deze dienst aan het pand executoriaal te zullen verkopen. Later heeft de belastingdienst laten weten er toch de voorkeur aan te geven dat de curator het pand onderhands zal verkopen tegen betaling van een boedelbijdrage.

verslag 2

N.v.t.

3.5 Onroerende zaken: Werkzaamheden

Onderzoek, overleg en andere contacten met belastingdienst

Verslag 2

Overleg en correspondentie met belastingdienst, bespreking met gegadigde

Werkzaamheden i.v.m. afronding verkoop en levering van het pand

3.6 Bedrijfsmiddelen: Beschrijving

FresQ is eigenaar van enige roerende zaken die zijn aangeschaft deels met subsidiebedragen. Deze zaken zijn ingevolge de ter zake toepasselijke projectovereenkomsten (zie voor nadere uitleg daarover hiervoor bij 1.7) eigendom van FresQ. Deze zaken bevinden zich bij een zestal kwekers. Het gaat in alle gevallen om productiemiddelen voor de tuinbouw. De totale aanschafwaarde zou volgens de administratie van FresQ € 3,1 miljoen hebben bedragen. De actuele waarde is onbekend.

Tot meerdere zekerheid van de openstaande belastingschuld heeft FresQ pandrecht op deze zaken verleend aan de belastingdienst. De belastingdienst heeft aangekondigd deze zaken executoriaal te zullen gaan verkopen.

3.7 Bedrijfsmiddelen: Verkoopopbrengst

Vooralsnog geen

3.8 Bedrijfsmiddelen: Boedelbijdrage

n.v.t.

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

Nummer: 3

Datum: 15-02-2018

3.9 Bedrijfsmiddelen: Bodemvoorrecht fiscus

De zaken bevinden zich bij de betreffende kwekers en aldus niet op de bodem van failliet. Dat betekent dat geen sprake is van bodemvoorrecht.

3.10 Bedrijfsmiddelen: Werkzaamheden

Onderzoek

3.11 Voorraden / onderhanden werk: Beschrijving

n.v.t.

3.12 Voorraden / onderhanden werk: Verkoopopbrengst

n.v.t.

3.13 Voorraden / onderhanden werk: Boedelbijdrage

n.v.t.

3.14 Voorraden / onderhanden werk: Werkzaamheden

n.v.t.

3.15 Andere activa: Beschrijving

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

Nummer: 3

Datum: 15-02-2018

FresQ houdt (indirect) aandelen in de volgende vennootschappen:

- FresQ Fresh Quality B.V.
- FresQ Red Star B.V.
- FresQ Rainbow Growers Group B.V.
- FresQ Kent B.V.
- FresQ United West Growers B.V.
- Harting Vollebregt Trading B.V.
- Seasun Sales B.V.
- FresQ Holding B.V.
- CTR vastgoed Skyline B.V.
- FresQ Poortcamp B.V.

Een gedeelte van deze vennootschappen, de zogenaamde verkoopdochters, werd voorheen gebruikt voor de verkoop van de producten van de bij FresQ aangesloten leden.

FresQ Poortcamp B.V. is eigenaar van een bedrijfspand, dat in gebruik is bij een van de (oud)leden van FresQ.

Uit het handelsregister valt af te leiden dat op faillissementsdatum van al deze vennootschappen, al dan niet via FresQ Holding B.V., FresQ de uiteindelijke bestuurder was. De curator heeft aan de vereffenaars van FresQ medegedeeld dat de bestuursbevoegdheid / verplichting ten aanzien van deze vennootschappen niet bij de curator of de boedel ligt. Deze bevoegdheden / verplichtingen zijn ondanks het faillissement van FresQ bij de vereffenaars van FresQ blijven berusten.

Als gevolg van het faillissement van FresQ zal het aandeelhouderschap van FresQ dienen te eindigen, aangezien FresQ als gevolg van het faillissement te zijner tijd zal ophouden te bestaan. De curator heeft de vereffenaars verzocht om per vennootschap beargumenteerd en onderbouwd aan te geven wat daarmee in hun visie dient te gebeuren. Teneinde eventuele waarde van de aandelen te behouden heeft de curator de vereffenaars voorts verzocht om te bevestigen dat als de vereffenaars als bestuurders van de vennootschappen activa van de dochtervennootschappen wensen te verkopen of over andere rechten of verplichtingen wensen te beschikken, zij daartoe niet zullen overgaan zonder voorafgaande goedkeuring van de curator van FresQ.

Verslag 2

Recent heeft de curator de nodige informatie ten aanzien van de dochtervennootschappen ontvangen van de vereffenaars met de aankondiging dat op korte termijn vereffeningsvoorstellen zullen volgen.

De vereffenaars hebben bevestigd niet over de activa van de dochtervennootschappen te zullen beschikken zonder voorafgaande goedkeuring van de curator.

Verslag 3

Overleg vindt plaats met de advocaat van de vereffenaars over de (wijze van) vereffening van de dochtervennootschappen.

3.16 Andere activa: Verkoopopbrengst
vooralsnog geen

3.17 Andere activa: Werkzaamheden
n.v.t.

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

Nummer: 3

Datum: 15-02-2018

4 Debiteuren

4.1 Omvang debiteuren

Volgens de administratie van FresQ is sprake van vorderingen op dochtervennootschappen en (oud) leden van FresQ. Volgens de administratie ik ook sprake van tegenvorderingen van deze partijen op FresQ. De curator doet nader onderzoek hiernaar.

Verder had FresQ een aanspraak jegens het Productschap Tuinbouw / Rijksdienst voor Ondernemend Nederland op als gevolg van de intrekking van de GMO-status (erkenning als producentenorganisatie) niet meer verstrekte GMO-subsidies voor een totaalbedrag van € 32.685.193. De intrekking van de GMO-status is met de uitspraak van het CBb van 25 april 2017 definitief geworden. De curator gaat er dan ook op voorhand van uit dat deze vordering kan worden afgeschreven.

FresQ houdt bij Rabobank Westland een tweetal rekeningen aan met een gezamenlijk tegoed van € 25,98.

Ten slotte is het ingevolge de toepasselijke projectovereenkomsten zo, dat bij terugvordering van subsidies van FresQ op haar beurt FresQ vorderingen heeft op de ontvangers van de subsidies, tenzij de terugvordering te wijten is aan FresQ. Aldus zou FresQ aanspraken kunnen hebben jegens de partijen aan wie de subsidies ten goede zijn gekomen. De curator doet hiernaar nader onderzoek.

Het banksaldo bij Rabobank Westland ad € 25,98 is overgemaakt naar de faillissementsrekening.

Het saldo van een andere bankrekening ad € 1.414,65 is eveneens overgemaakt naar de faillissementsrekening.

4.2 Opbrengst

Vooralsnog geen

€ 25,98

€ 1.440,63

4.3 Boedelbijdrage

n.v.t.

4.4 Werkzaamheden

Onderzoek

Correspondentie met banken

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

Nummer: 3

Datum: 15-02-2018

5 Bank / Zekerheden

5.1 Vordering van bank(en)

ABN AMRO Bank heeft een vordering ingediend van € 6,54.

5.2 Leasecontracten

n.v.t.

5.3 Beschrijving zekerheden

Er zijn pandrechten en recht van hypotheek verstrekt aan de belastingdienst. Zie hiervoor bij 3.3 en 3.6 en hierna bij 7.6.

5.4 Separatistenpositie

Als sprake is van rechtsgeldige pand- en hypotheekverstrekking kan de belastingdienst zich verhalen op de opbrengst van de betreffende zaken.

5.5 Boedelbijdragen

n.v.t.

5.6 Eigendomsvoorbehoud

n.v.t.

5.7 Retentierechten

n.v.t.

5.8 Reclamerechten

n.v.t.

5.9 Werkzaamheden

n.v.t.

6 Doorstart / voortzetten onderneming

6.1 Voortzetten: Exploitatie / zekerheden

n.v.t.

6.2 Voortzetten: Financiële verslaglegging

n.v.t.

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

Nummer: 3

Datum: 15-02-2018

6.3 Voortzetten: Werkzaamheden

n.v.t.

6.4 Doorstart: Beschrijving

n.v.t.

6.5 Doorstart: Verantwoording

n.v.t.

6.6 Doorstart: Opbrengst

n.v.t.

6.7 Doorstart: Boedelbijdrage

n.v.t.

6.8 Doorstart: Werkzaamheden

n.v.t.

7 Rechtmatigheid

7.1 Boekhoudplicht

In onderzoek

In het kader van een strafrechtelijk onderzoek heeft op 18 mei 2017 een doorzoeking plaatsgevonden bij FresQ, waarbij een deel van de administratie van FresQ in beslag is genomen.

7.2 Depot jaarrekeningen

In onderzoek

7.3 Goedk. Verkl. Accountant

Gezien de omvang is de FresQ controleplichtig. Tot en met boekjaar 2012 is de controle ook door KPMG Accountants uitgevoerd en zijn goedkeurende verklaringen verkregen. Voor de controle van het boekjaar 2013 zou door de accountant zijn aangegeven dat er, gezien alle mutaties binnen FresQ en daarmee samenhangende onzekerheid, niet volstaan zou kunnen worden met de tot dan toe gebruikelijke controle aanpak. Mede gezien de daarmee samenhangende hogere kosten hebben de vereffenaars naar eigen zeggen moeten besluiten geen accountantscontrole meer te laten uitvoeren.

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

Nummer: 3

Datum: 15-02-2018

7.4 Stortingsverpl. Aandelen

n.v.t.

7.5 Onbehoorlijk bestuur

In onderzoek

Verslag 2

De curator heeft bij het Ministerie van Veiligheid en Justitie een beroep gedaan onder de Garantstellingsregeling Curatoren 2012. Deze regeling vergoedt kosten in verband met bepaalde juridische acties, bijvoorbeeld wanneer de curator een vooronderzoek wil doen of een rechtsvordering wil instellen in verband met mogelijk onbehoorlijk bestuur door de schuldenaar. De regeling kan ook worden ingeroepen voor het terughalen van geld dat voorafgaand of na het faillissement door de onderneming is betaald, waardoor andere schuldeisers zijn benadeeld (zgn. faillissementspauliana).

Het Ministerie van Veiligheid en Justitie heeft het verzoek van de curator gehonoreerd en een garantstelling toegekend. De garantstelling zal in eerste instantie worden gebruikt om nader onderzoek naar onrechtmatig handelen te doen.

Verslag 3

Het onderzoek loopt. Over het onderzoek, de opzet en de voortgang daarvan zullen tussentijds geen mededelingen worden gedaan.

Aangezien de boedel na ontvangst van de verkoopopbrengst van het kantoorpand over substantiële financiële middelen beschikt, heeft de curator het garantstellingsverzoek ingetrokken.

7.6 Paulianeus handelen

De curator is met de belastingdienst in discussie getreden over de rechtsgeldigheid van de hiervoor in 3.3 genoemde hypotheek en de hiervoor in 3.6 genoemde pandrechten. De curator onderzoekt of ter zake sprake is van paulianeuze rechtshandelingen die op de voet van artikel 42 e.v. Faillissementswet zouden behoren te worden vernietigd.

De hypotheekverstrekking en verlening van pandrecht kunnen worden aangemerkt als onverplichte rechtshandeling, welke is verricht op het moment dat FresQ reeds was ontbonden en in liquidatie en geen inkomsten meer had. Verder kan mogelijk worden gesteld dat gezien de lopende procedures over de terugvordering van de subsidies het faillissement redelijkerwijs moest worden verwacht.

De Ontvanger van de belastingdienst heeft hier tegen in gebracht dat de belastingdienst in verband met een hoge belastingschuld beslag had gelegd op het pand van FresQ en overwoog de zaak te executeren ten einde de belastingschuld te innen. De vereffenaars van FresQ zouden aan de belastingdienst hebben laten weten ervan overtuigd te zijn dat zij de procedure tegen het Ministerie van Economische Zaken (Rijksdienst voor Ondernemend Nederland) zouden winnen en zij boden in de plaats van het beslag een hypotheekrecht en pandrechten op de roerende zaken van FresQ aan, hetgeen de Belastingdienst heeft aanvaard. Daarmee zou de hypotheekverstrekking en verlening van pandrechten volgens de belastingdienst geen paulianeus karakter hebben. De curator beraadt zich thans op al dan niet verder te nemen stappen.

Voorts doet de curator onderzoek naar andere transacties.

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

Nummer: 3

Datum: 15-02-2018

Verslag 2

De curator heeft met de belastingdienst gediscussieerd over de rechtsgeldigheid van de hypotheek en de pandrechten. De curator is gedurende deze verslagperiode tot de conclusie gekomen dat deze rechten waarschijnlijk niet vernietigbaar zijn op de voet van de faillissementspauliana van de artikelen 42 e.v. van de Faillissementswet.

Inmiddels is gebleken dat er op het moment dat de hypotheek op het pand werd gevestigd een tweetal beslagen daarop rustten. De hypotheek kan niet tegen de beslagleggers worden ingeroepen en omdat de beslagen bij faillietverklaring zijn opgegaan in het faillissementsbeslag kan de hypotheek evenmin tegen de boedel worden ingeroepen. Dit volgt uit een arrest van de Hoge Raad, HR 13 mei 1988, NJ 1988, 748 (Banque de Suez/Bijkerk q.q.). In de literatuur wordt aangenomen dat het effect hiervan is dat de curator bij verkoop van het pand door de hypotheekhouder de opbrengst zou kunnen opeisen. In verband hiermee heeft de curator met de belastingdienst afgesproken dat niet de belastingdienst maar de curator het pand zal verkopen, waarbij de opbrengst aan de boedel toekomt.

7.7 Werkzaamheden

Onderzoek

Onderzoek, overleg en correspondentie met o.a. de belastingdienst en het Ministerie van Veiligheid en Justitie

Verslag 3 **Onderzoek**

8 Crediteuren

8.1 Boedelvorderingen

faillissementskosten: p.m.

De boedel in dit faillissement is vooralsnog leeg, zodat er geen dekking is voor de kosten van het faillissement. Verreweg de grootste schuldeiser en daarmee eerste belanghebbende bij het faillissement is de Staat der Nederlanden / het Ministerie van Economische Zaken (Rijksdienst voor Ondernemend Nederland). In verband daarmee heeft de curator het Ministerie verzocht om de terbeschikkingstelling van een boedelkrediet. Het Ministerie heeft dit verzoek echter afgewezen. De curator heeft ook aan de belastingdienst om de terbeschikkingstelling van een boedelkrediet verzocht. Op dat verzoek was bij het uitkomen van het eerste faillissementsverslag nog geen reactie ontvangen.

Ook de belastingdienst heeft het verzoek om een boedelkrediet afgewezen.

8.2 Pref. vord. van de fiscus

De Belastingdienst heeft een vordering ingediend van € 1.627.491,-.

FresQ vormt samen met haar deelnemingen met uitzondering van FresQ Poortcamp B.V. een fiscale eenheid voor de vennootschapsbelasting. FresQ vormt samen met haar deelnemingen met uitzondering van FresQ Kent B.V. een fiscale eenheid voor de omzetbelasting.

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

Nummer: 3

Datum: 15-02-2018

De Belastingdienst heeft haar vordering verhoogd tot € 1.668.223,-.

8.3 Pref. vord. van het UWV

n.v.t.

8.4 Andere pref. crediteuren

n.v.t.

De Regionale Belasting Groep heeft een vordering ingediend ad € 901,32, die op grond van artikel 138 lid 3 Waterschapswet preferent is.

8.5 Aantal concurrente crediteuren

Volgens de administratie is er naast de vorderingen van het Ministerie van Economische zaken en de ABN AMRO Bank sprake van 39 concurrente crediteuren.

Bij het uitkomen van het eerste faillissementsverslag hadden zeven concurrente crediteuren een vordering ingediend.

Bij het uitkomen van het tweede verslag hadden 13 concurrente crediteuren een vordering ingediend.

Bij het uitkomen van het derde verslag waren er 14 concurrente vorderingen ingediend.

8.6 Bedrag concurrente crediteuren

Naast de vorderingen van het Ministerie van Economische zaken en de hiervoor in 4.1 genoemde aanspraken van (oud)leden en dochtervennootschappen is volgens de administratie sprake van een totale schuldenlast aan concurrente crediteuren ad € 135.286,79.

Ten tijde van het uitkomen van het eerste faillissementsverslag was voor een bedrag ad € 56.901,30 aan concurrente vorderingen ingediend.

Ten tijde van het uitkomen van het tweede verslag was voor een totaalbedrag ad € 88.514,19 aan concurrente vorderingen ingediend.

Bij het uitkomen van het derde verslag was er voor een totaalbedrag ad € 101.529,44 aan concurrente vorderingen ingediend.

8.7 Verwachte wijze van afwikkeling

Nog niet bekend

8.8 Werkzaamheden

Administratie van en correspondentie met crediteuren

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

Nummer: 3

Datum: 15-02-2018

9 Procedures

9.1 Naam wederpartij(en)

Zie hiervoor bij 1.4

9.2 Aard procedures

Zie hiervoor bij 1.4

9.3 Stand procedures

Zie hiervoor bij 1.4

9.4 Werkzaamheden

Onderzoek, overleg met de advocaat van de vereffenaars en correspondentie

10 Overig

10.1 Termijn afwikkeling faillissement

Nog niet bekend

10.2 Plan van aanpak

Nog niet bekend

Verslag 2

- afronden verkoop kantoorpand
- verkoop overige zaken
- afwikkeling/verkoop dochtervennootschappen
- onderzoek naar oorzaken en achtergronden van het faillissement

Verslag 3

- **afwikkeling dochtervennootschappen**
- **onderzoek naar oorzaken en achtergronden van het faillissement**

10.3 Indiening volgend verslag

23 september 2017 (vier maanden na faillietverklaring)

23 december 2017 (zeven maanden na faillietverklaring)

23 maart 2018 (10 maanden na faillietverklaring)

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

Nummer: 3

Datum: 15-02-2018

10.4 Werkzaamheden

Opstellen van dit verslag en andere werkzaamheden die niet onder een van de andere noemers zijn te brengen