

Het papieren verslag is identiek aan het digitale verslag.

**VIJFENTWINTIGSTE OPENBARE VERSLAG EX ARTIKEL 73A
FAILLISEMENTSWET IN HET FAILLISEMENT VAN FREE RECORD SHOP
HOLDING B.V.**

inzake : de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid **Free Record Shop Holding B.V.**, statutair gevestigd te Capelle aan den IJssel en aldaar kantoorhoudende aan de Essebaan nr. 55

faillissementsnummer : F 10/13/519

datum faillissement : 28 mei 2013

curator : Mr. J.P.M. Borsboom
Borsboom & Hamm Advocaten
Postbus 293
3000 AG ROTTERDAM
tel.: 010-2012939
www.borsboomhamm.nl

Tot 1 februari 2017 ook: Mr. H.E.G.P. van Rootselaar

rechter-commissaris : Mr. W.J. Roos-van Toor

Tot 18 mei 2016 ook: Mr. R. Kruisdijk

datum verslag : *8 januari 2021*

activiteiten onderneming : Free Record Shop Holding staat aan het hoofd van een groep vennootschappen die in Nederland en België winkels exploiteren die zijn gericht op de verkoop van cd's, dvd's en ander entertainment, onder de namen Free Record Shop, Free Record (Mega)Store, Fame, Van Leest Platenspeciaalzaken en Game Mania.

personeel : 17 werknemers

verslagperiode : 9 oktober 2020 tot en met 7 januari 2021

Mededelingen

ingevolge de richtlijnen van de Rechtbank Rotterdam zijn de ontwikkelingen ten opzichte van het eerste openbare verslag d.d. 9 oktober 2020 cursief weergegeven.

de curatoren hebben in het tweede faillissementsverslag d.d. 24 juli 2013 uitvoerig weergegeven hoe de onderhandelingen met betrekking tot de doorstarts van Free Record Shop en Game Mania zijn verlopen en wat het uiteindelijke resultaat is van de doorstarts.

1. INVENTARISATIE
2. PERSONEEL

Verwezen wordt naar het derde openbare verslag.

3. ACTIVA

Onroerende zaken

3.1 Beschrijving

FRSH is eigenaar van het bedrijfspand gelegen te (2908 LJ) Capelle aan den IJssel aan de Essebaan nr. 55. Het bedrijfspand is vrij van hypotheek. De curatoren hebben een verkoopmakelaar opdracht gegeven om het verkooptraject van het hoofdkantoor op te starten. De curatoren hebben de mogelijkheden onderzocht om het bedrijfspand te splitsen. Aan een ingenieursbureau is opdracht gegeven de technische mogelijkheid en de te voorziene kosten van een splitsing te onderzoeken. De curatoren hebben - mede op basis van de hoge kosten - besloten niet tot splitsing van het onroerend goed over te gaan. De curatoren hebben het onroerend goed met goedkeuring van de rechter-commissaris én de crediteurencommissie verkocht voor een bedrag van EUR 2.000.000,00. De netto-opbrengst bedraagt EUR 1.986.902,75.

Een deel van de activiteiten van FRS is in afgeslankte vorm voortgezet door FRESH Entertainment Nederland B.V. (hierna: "FRESH"). In de activaovereenkomst tussen de curatoren en FRESH is overeengekomen dat de boedel van FRSH het bedrijfspand te Capelle aan den IJssel tot en met uiterlijk 31 maart 2014 verhuurt aan FRESH voor een vaste vergoeding van EUR 10.000,00 per maand (exclusief BTW en kosten, energiekosten, onroerende zaakbelasting, kosten van klein en groot onderhoud, et cetera). FRESH heeft te kennen gegeven de huur van een deel van het pand nog met één of twee maanden te willen verlengen. Er is een huurprijs overeengekomen van EUR 1.250 per week (exclusief BTW). FRESH is op 24 april 2014 failliet verklaard. De curator van FRESH heeft het bedrijfspand op 24 juni 2014 opgeleverd. In totaal heeft FRESH een bedrag van EUR 120.999,00 aan huur betaald.

In september 2011 heeft FRSH de economische eigendom van het inmiddels verkochte bedrijfspand overgedragen aan haar (indirecte) dochtervennootschap Free Internet Cafés Nederland B.V. (hierna: "FICN"), waarbij tegelijkertijd door FRSH aan FICN een lening van EUR 6.250.000,00 werd verstrekt voor de koopprijs. De ratio hiervan is gelegen in de wens om verdamping van compensabele verliezen te voorkomen. De transactie is besproken met en in 2011 geaccordeerd door de Belastingdienst. De aangifte vennootschapsbelasting over 2011 is niet ingediend. De curatoren onderzoeken of er via een carryback nog een verliescompensatie kan worden gerealiseerd, zodat er mogelijk nog een vennootschapsbelastingclaim ontstaat.

Uit informatie ontvangen van de toenmalige fiscalist blijkt dat de fiscale constructie met de economische eigendom van het pand aan de Essebaan te Capelle aan den IJssel verwerkt is in de Vpb-aangifte van de fiscale eenheid over het boekjaar 2010/2011. Daarnaast heeft de Belastingdienst bevestigd dat er bij de fiscale eenheid FRSH geen compensabele verliezen meer openstaan.

De curatoren hebben een vaststellingsovereenkomst opgesteld waarin FICN afstand doet van het recht van economisch eigendom. De Belastingdienst heeft bevestigd dat deze afstandsverklaring geen gevolgen heeft voor een eventueel nog niet gerealiseerde verliescompensatie.

Bedrijfsmiddelen

3.2 Beschrijving

De kantoorinventaris van het hoofdkantoor van Free Record Shop te Capelle aan den IJssel is eigendom van FRSH B.V. De kantoorinventaris is - in het kader van de doorstart - verkocht aan FRESH.

Er stonden op faillissementsdatum drie auto's op naam van FRSH B.V. geregistreerd. Het betreft een Opel Astra, een Volkswagen Passat en een Landrover Range Rover.

3.3 Verkoopopbrengst

De curatoren zijn met FRESH een koopsom voor de kantoorinventaris overeengekomen van EUR 25.000,00.

De hierboven genoemde auto's zijn - met toestemming van de rechter-commissaris - verkocht voor een bedrag ad EUR 41.650,00 (inclusief BTW).

3.4 Boedelbijdrage

Niet van toepassing.

3.5 Voorrecht fiscus

Gelet op het feit dat de fiscale eenheid waartoe FRSH B.V. behoort in de maanden voorafgaand aan het faillissement geen loon- en omzetbelasting heeft afgedragen, heeft de fiscus op grond van artikel 22 lid 3 IW 1990 juncto artikel 21 lid 2 IW 1990 een voorrecht op de opbrengst van de nog te verkopen bodemzaken. De curator zal op grond van artikel 57 lid 3 Faillissementswet de bodemzaken verkopen en de opbrengst hiervan reserveren.

De fiscus heeft beslag gelegd op de inventaris van het hoofdkantoor te Capelle aan den IJssel. Deze inventaris behoort in eigendom toe aan Free Record Shop B.V.

Voorraden

3.6 Beschrijving

FRSH B.V. beschikt niet over voorraden. De voorraden zijn eigendom van diverse dochtervennootschappen.

3.7 Verkoopopbrengsten

3.8 Boedelbijdrage

Niet van toepassing.

Andere activa

3.9 Beschrijving

- a. FRSH B.V. is rechthebbende van diverse merknamen en andere IE-rechten. De merknaam FAME stond op ook op naam van FRSH B.V. geregistreerd.
- b. FRSH B.V. houdt de aandelen in een groot aantal vennootschappen, waaronder begrepen de (niet-failliete) Belgische en Luxemburgse vennootschappen. Het betreft in de eerste plaats de vennootschappen waarin de activiteiten van Free Record Shop in België en Luxemburg zijn ondergebracht.
- c. In de tweede plaats houdt FRSH B.V. alle aandelen in de Belgische vennootschappen waarin de activiteiten van Game Mania in België zijn ondergebracht.
- d. De curatoren zijn bezig met de ontbinding en/of vereffening van de niet-failliete dochters van FRSH, zowel in Nederland als in België. Van de negen Nederlandse dochter bv's zijn inmiddels vier bv's geliquideerd. Een tweetal Nederlandse dochter bv's is enig aandeelhouder van een failliete vennootschap uit de FRS-groep, en kan om die reden voorlopig niet worden geliquideerd. Een Belgische dochter nv is inmiddels ook geliquideerd. Thans rest nog de liquidatie van één Arubaanse nv, drie Nederlandse bv's, één vennootschap onder firma en één commanditaire vennootschap. Deze werkzaamheden zijn afgerond; verwezen wordt naar 3.12 van dit verslag.
- e. Op faillissementsdatum beschikte FRSH B.V. over een banktegoed bij Rabobank van EUR 811.385,03. FRSH B.V. had wel een groot aantal bankgaranties verstrekt aan verhuurders van de winkelpanden. Het overgrote deel van de verhuurders heeft de bankgarantie inmiddels ingeroepen.
- f. FRSH B.V. had een samenwerkingsovereenkomst gesloten met BP Europa SE-BP Nederland en FreeBees B.V. met betrekking tot de deelname aan het FreeBees-systeem. Uit deze overeenkomst vloeien wederzijdse verplichtingen

voort; FRSH B.V. krijgt voor geaccepteerde punten geld van BP/FreeBees en BP/FreeBees factureert een partnerfee van 8% over puntenomzet.

- g. FRSH B.V. heeft diverse restituties ontvangen.
- h. In de twintigste verslagperiode is tussentijds aangifte omzetbelasting gedaan over de boedelperiode. Op basis van de aangifte heeft de boedel van FRSH B.V. recht op een teruggave van EUR 52.056,00. In de tweeëntwintigste verslagperiode is een tweede tussentijds aangifte ingediend op basis waarvan de boedel recht heeft op een teruggave van EUR 72.012,00.

3.10 Verkoopopbrengst

- a. De op naam van FRSH B.V. geregistreerde merknamen en woord- en beeldmerken zijn in het kader van de eerder genoemde doorstart verkocht aan FRESH. De overdracht van deze activabestanddelen maakt deel uit van de activaovereenkomst. De merknaam FAME is verkocht aan Fame Plaza B.V. voor een bedrag van EUR 5.000,00 (exclusief BTW).
- b. Onderdeel van deze doorstart was tevens dat de aandelen in de Belgische en Luxemburgse Free Record Shop-vennootschappen voor een bedrag van EUR 1,00 zijn overgedragen aan FRESH. Verwezen wordt naar het tweede openbare verslag.
- c. De activiteiten van Game Mania in Nederland en België zijn doorgestart door de oud-oprichters van Game Mania. De aandelen in de vier Belgische Game Mania-vennootschappen zijn door de curatoren verkocht aan de partij die de activiteiten van Game Mania heeft voortgezet. De koopsom voor de aandelen in deze vennootschappen bedraagt EUR 2.350.000,00. De koopsom is ontvangen op de boedelrekening van FRSH B.V.
- d. De ontbinding en/of vereffening van de niet-failliete dochters van FRSH B.V. heeft nog niet tot een bate voor de boedel geleid.
- e. Het banksaldo is - in verband met de verstrekte bankgaranties - slechts gedeeltelijk ontvangen op de boedelrekening. Een bedrag ad EUR 672.423,11 is niet op de boedelrekening voldaan in verband met de door FRSH B.V. verstrekte bankgaranties. Er is EUR 138.961,92 op de boedelrekening ontvangen.

Achttiende verslag: De curator heeft nader onderzoek verricht naar de afwikkeling van de bankgaranties. De curator heeft geconstateerd dat nog circa EUR 425.000,00 stond gereserveerd op een tussenrekening in verband met door FRSH afgegeven bankgaranties die nog niet zijn geclaimd. De curator heeft hierover gecorrespondeerd met de banken en de desbetreffende verhuurders. Dit heeft ertoe geleid dat een bedrag van EUR 358.226,78 is vrijgevallen en afgedragen aan de boedel. De curator onderzoekt of het resterende bedrag van circa EUR 67.500,00 ook kan worden vrijgegeven.

Negentiende verslag: De curator heeft contact gehad met de verhuurders en de bank. Naar aanleiding daarvan is het resterende bedrag van EUR 67.571,15 vrijgevallen en voldaan op de boedelrekening. In totaal is een bedrag van EUR 425.797,93 in de boedel gevloeid.

- f. De afrekening met BP/FreeBees over de periode voor faillissementsdatum heeft ertoe geleid dat een bedrag ad EUR 148.346,21 in de boedel is gevloeid. Een afrekening over de periode na faillissementsdatum moet nog plaatsvinden. De afrekening over de periode na faillissementsdatum heeft een bedrag van EUR 70.018,54 opgeleverd voor de boedel. Vast is komen te staan dat de opbrengst van de FreeBees toe komt aan Free Record Shop B.V.
- g. In totaal is er voor een bedrag van ruim EUR 60.000,00 aan restituties en waarborgsommen op de boedelrekening ontvangen.
- h. In de eenentwintigste verslagperiode is een bedrag van EUR 52.056,00 ontvangen van de Belastingdienst naar aanleiding van de tussentijdse aangifte omzetbelasting over de boedelperiode. In de tweeëntwintigste verslagperiode is een bedrag van EUR 72.012,00 ontvangen van de Belastingdienst naar aanleiding van een tweede tussentijdse aangifte omzetbelasting over de boedelperiode.

FRS-groep

3.11 Saldi boedelrekeningen

In de faillissementen van de FRS-groep is circa *EUR 16.560.000* aan boedelactief gerealiseerd. Hierop zijn reeds diverse kosten in mindering gebracht in verband met de voortzetting van de exploitatie door de curatoren. Voorts zijn de boedelschulden voor

zover mogelijk voldaan. Bovendien is er een bedrag van EUR 6.512.169,00 middels een tussentijdse uitdeling aan de Belastingdienst voldaan. Het totale saldo van de diverse boedelrekeningen in de FRS-faillissementen bedraagt circa *EUR 3.035.000*.

Failliete vennootschap	Gerealiseerd actief	Betaalde boedelkosten	Tussentijdse uitdeling BD	Saldo boedelrekening
Fame Music B.V. (=opgeheven)	€ 44.466,98	€ 44.466,98	€ -	€ -
Fame Music Store VOF	€ 628.263,80	€ 54.639,38	€ 400.000,00	€ 173.624,42
Free Record Shop Mega(store) B.V.	€ 1.567.672,67	€ 636.855,41	€ 800.000,00	€ 130.817,26
Free Record Shop B.V.	€ 4.703.943,78	€ 4.122.004,45		€ 581.939,33
Free Record Shop Holding B.V.	€ 5.334.740,84	€ 1.202.721,18	€ 2.600.000,00	€ 1.532.019,66
Free Record Shop Service B.V.	€ 98.722,58	€ 64.264,23	€ -	€ 34.458,35
Free Shared Service Center B.V.	€ 71.638,51	€ 37.913,78	€ -	€ 33.724,73
GM Company Stores B.V.	€ 2.691.399,53	€ 406.497,44	€ 2.000.000,00	€ 284.902,09
Stationskiosken Beheer B.V.	€ 760.395,76	€ 164.838,25	€ 500.000,00	€ 95.557,51
Van Leest Platenspecialzaken B.V.	€ 606.386,23	€ 273.202,29	€ 212.169,00	€ 121.014,94
Free Interactive Services B.V.	€ 51.609,68	€ 4.083,75	€ -	€ 47.525,93
Totaal	€ 16.559.240,36	€ 7.011.487,14	€ 6.512.169,00	€ 3.035.584,22

3.12 Vervolg

Fiscale eenheid

De hierboven genoemde vennootschappen behoorden tot de fiscale eenheid OB. Met de Belastingdienst is overeenstemming bereikt over de omvang van de schuld van de fiscale eenheid waarvoor alle vennootschappen aansprakelijk zijn:

- omzetbelasting:	EUR 6.512.169 **
- artikel 29 lid 7 OB:	EUR 1.081.364 *
- kosten:	EUR 8.325
totaal:	EUR 7.601.858

* Aan de hand van de lijsten van ingediende schuldvorderingen is onderzoek gedaan naar de omvang van de artikel 29 lid 7 OB-schuld. De curator heeft de Belastingdienst verzocht de artikel 29 lid 7 OB-claim te verminderen tot een bedrag van EUR 1.138.771. De Belastingdienst heeft de aanslag conform het bezwaarschrift van de curator verminderd.

Negentiende verslag: De artikel 29 lid 7 OB-claim is als gevolg van teruggaven en betalingen door niet-failliete groepsvennootschappen verminderd met EUR 57.407 tot een bedrag van EUR 1.081.364.

** In overleg met de Belastingdienst en de rechter-commissaris heeft de curator besloten de omzetbelastingsschuld van de fiscale eenheid van EUR 6.512.169,00 tussentijds te voldoen. De uitkering is verricht vanaf de boedelrekeningen van zes vennootschappen (zie 3.11). Bij de afwikkeling zal worden onderzocht hoe deze tussentijdse uitkering moet worden doorbelast aan de verschillende boedels.

Alle vennootschappen zijn hoofdelijk aansprakelijk gesteld door de Belastingdienst voor het geheel van deze schuld. Er wordt onderzoek gedaan naar de mate waarin elk van de vennootschappen materieel aan het ontstaan van deze schuld heeft bijgedragen. Aan de hand van de uitkomsten van dit onderzoek kan een berekening worden opgesteld welke vennootschap welk bedrag aan de Belastingdienst moet uitbetalen en welke regresvorderingen er tussen de vennootschappen zullen ontstaan. Dit onderzoek is afgerond. Een definitieve opstelling kan pas worden gemaakt bij de afwikkeling van de faillissementen. Afhankelijk van de uitkomsten van dit onderzoek kan worden vastgesteld of in één of meer faillissementen van de FRS-groep een uitdeling kan plaatsvinden aan de concurrente schuldeisers.

Eenentwintigste verslag: De curator bereidt de afwikkeling van de faillissementen van de FRS-groep voor. In een volgend verslag zal worden toegelicht hoe de fiscale schuld over de verschillende boedels wordt omgeslagen.

Tweeëntwintigste verslag: De schuld van de fiscale eenheid moet worden aangemerkt als een 'deelbare geldschuld' (vgl. HR 14 februari 2003, JOR 2003/133); dat betekent dat de schuld over de verschillende onderdelen moet worden verdeeld naar de mate waarin elk van de onderdelen materieel aan het ontstaan van de schuld heeft bijgedragen. De curator heeft de fiscale schuld toegerekend per vennootschap: zes vennootschappen zijn per saldo een bedrag aan omzetbelasting verschuldigd ('draagplichtige vennootschappen') en vier vennootschappen hebben per saldo een bedrag te vorderen van de Belastingdienst ('niet-draagplichtige vennootschappen').

Draagplichtig (totaal te betalen: circa EUR 13.980.000):

- | | | |
|------|------------------------------------|-------------|
| i. | Free Record Shop B.V. | F 10/13/517 |
| ii. | Free Record Shop (Mega)store B.V. | F 10/13/518 |
| iii. | Van Leest Platenspeciaalzaken B.V. | F 10/13/521 |
| iv. | Stationskiosken Beheer B.V. | F 10/13/522 |
| v. | GM Company Stores B.V. | F 10/13/709 |
| vi. | Fame Music Store v.o.f. | F 10/13/797 |

Niet-draagplichtig (totaal te ontvangen: circa EUR 6.378.000):

- | | | |
|------|---------------------------------|-------------|
| i. | Free Record Shop Holding B.V. | F 10/13/519 |
| ii. | Free Record Shop Service B.V. | F 10/13/555 |
| iii. | Free Shared Service Center B.V. | F 10/13/745 |
| iv. | Free Interactive Services B.V. | F 10/19/200 |

Het uitgangspunt is dat de draagplichtige vennootschappen ieder hun eigen aandeel in de schuld betalen. Maar niet alle draagplichtige vennootschappen hebben voldoende actief om hun aandeel in de schuld te betalen. Dat betekent dat een omslag moet plaatsvinden. Het wettelijk systeem gaat daarbij uit van zgn. 'gescheiden circuits'. Dat houdt kort gezegd in dat de niet-betaalde schuld eerst wordt omgeslagen over de andere draagplichtige schuldenaren (het eerste circuit); de niet-draagplichtige vennootschappen blijven nog buiten schot. Pas als de draagplichtige vennootschappen niet de gehele schuld kunnen voldoen, worden de niet-draagplichtige vennootschappen voor het onverhaalbaar gebleven gedeelte aangesproken (het tweede circuit).

Het voorgaande resulteert erin dat de zes draagplichtige vennootschappen al hun actief moeten aanwenden ter delging van de schuld van de fiscale eenheid (waarbij rekening moet worden gehouden met gelijk gerangschikte hoog preferente vorderingen); in deze faillissementen komt het niet tot een uitkering aan de laag preferente en concurrente schuldeisers. In de komende periode zal de afwikkeling van deze faillissementen in gang worden gezet.

De niet-draagplichtige vennootschappen (waaronder Free Record Shop Holding B.V.) dienen het onverhaalbaar gebleven gedeelte van de vordering van de fiscale eenheid voldoen. Free Interactive Services B.V. en Free Shared Service Center B.V. hebben onvoldoende middelen om hun aandeel in het onverhaalbaar gebleven gedeelte van de fiscale vordering te voldoen; in deze faillissementen moet dus ook al het actief worden aangewend voor de fiscale schuld en in de komende periode zal de afwikkeling worden voorbereid. In de faillissementen van Free Record Shop Holding B.V. en Free Record Shop Service B.V. kan een uitkering worden gedaan aan de concurrente schuldeisers.

Een nadere toelichting kan desgewenst worden verkregen bij de curator.

Liquidaties

FRSH B.V. staat aan het hoofd van de FRS-groep. Tot deze groep behoren ook nog diverse vennootschappen die niet failliet zijn verklaard. Deze niet-failliete dochters

moeten worden geliquideerd. Een deel van de niet-failliete groepsvennootschappen is reeds geliquideerd. De liquidaties van de overige vennootschappen worden voorbereid. Een complicerende factor is dat voor twee van de te liquideren vennootschappen geldt dat zij enig aandeelhouder zijn van een failliete vennootschap. Deze vennootschappen kunnen dus pas worden geliquideerd als de faillissementen zijn afgewikkeld of als de aandelen zijn overgedragen. Ook de liquidatie van een Arubaanse nv zal nog veel tijd in beslag nemen.

De curator onderzoekt op welke wijze deze vennootschappen op de meeste praktische wijze kunnen worden afgewikkeld. Het onderzoek is afgerond. De curator is bezig met (het treffen van voorbereidingen voor) de liquidatie van twee groepsvennootschappen. De curator zal voor een andere groepsvennootschap het faillissement (laten) uitlokken.

Negentiende verslag: De curator heeft de werkzaamheden met betrekking tot de afwikkeling van de groepsvennootschappen afgerond: de vennootschappen De Derde Lijn B.V. en Blue Note B.V. zijn geturboliquideerd, en de vennootschap Free Interactive Services B.V. is op 29 mei 2019 door Rechtbank Rotterdam failliet verklaard (F.10/19/200).

Tussentijdse aangiften

De curator is in gesprek met de Belastingdienst over het doen van tussentijdse aangiften voor de omzetbelasting over de boedelperiode.

Negentiende verslag: In zeven FRS-faillissementen heeft de curator over de boedelperiode tussentijds aangifte voor de omzetbelasting gedaan. De resterende aangiften zullen in de komende periode worden ingediend.

Twintigste verslag: Alle tussentijdse aangiften over de boedelperiode zijn ingediend. De curator is nog in afwachting van de beschikkingen.

Eenentwintigste verslag: De beschikkingen zijn ontvangen.

Verwachting

Gelet op de bovenstaande punten is het nog niet mogelijk om concrete uitspraken te doen over de termijn waarop de faillissementen kunnen worden afgewikkeld.

Eenentwintigste verslag: De curator bereidt de afwikkeling van de faillissementen van de FRS-groep voor. De verwachting is dat het afwikkelingsproces vanaf het tweede kwartaal van 2020 in gang wordt gezet.

Tweeëntwintigste verslag: De curator is voornemens in de komende verslagperiode acht faillissementen behorend tot de FRS-groep voor te dragen voor afwikkeling. De faillissementen van Free Record Shop Holding B.V. en Free Record Shop Service B.V. kunnen nog niet worden afgewikkeld; daar zal eerst een verificatievergadering worden gehouden.

Drieëntwintigste verslag: In de faillissementen van Free Record Shop Holding B.V. en Free Record Shop Service B.V. worden de ingediende vorderingen beoordeeld. Daarna zal een datum voor de verificatievergadering worden bepaald. De afwikkeling van de andere FRS-faillissementen is in voorbereiding.

Vijfentwintigste verslag: De curator heeft de ingediende vorderingen beoordeeld. De curator zal de rechter-commissaris in de faillissementen van Free Record Shop Holding B.V. en Free Record Shop Service B.V. verzoeken een datum te bepalen voor de verificatievergadering.

4. DEBITEUREN

Verwezen wordt naar het achtste openbare verslag.

5. BANK / ZEKERHEDEN

5.1 Vordering van de bank

De FRS-groep had een gezamenlijk krediet bij Rabobank ten bedrage van EUR 20.000.000,00. Rabobank heeft de kredietovereenkomst met FRS-groep in het vierde kwartaal van 2012 beëindigd. Het verstrekte krediet is terugbetaald door de gehele FRS-groep. Op faillissementsdatum was er dus geen bancaire krediet. De FRS-groep bankierde ook bij ING Bank N.V. De vennootschappen hebben een compte joint- en medeaansprakelijkheidsovereenkomst ondertekend op grond waarvan zij allen hoofdelijk aansprakelijk zijn voor de totale schuld aan ING Bank N.V. De totale vordering van ING Bank N.V. bedraagt EUR 102.022,12.

Vierentwintigste verslag: Bij de voorbereiding van de verificatievergadering is vastgesteld dat de vordering van ING Bank N.V. is voldaan. ING Bank N.V. heeft dus geen vordering meer op de FRS-vennootschappen.

5.2 Leasecontracten

Verwezen wordt naar het derde openbare verslag.

5.3 Zekerheden

5.4 Separatistenpositie

5.5 Boedelbijdrage

Niet van toepassing.

5.6 Eigendomsvoorbehoud

Verwezen wordt naar het derde openbare verslag.

5.7 Reclamerechten

5.8 Retentierechten

5.9 Overige rechten van derden

Niet van toepassing.

6. DOORSTART / VOORTZETTEN

Curatoren hebben op 17 juli 2013 overeenstemming bereikt over een doorstart met FRESH Entertainment Nederland B.V. (hierna: "FRESH"). Per saldo heeft FRESH 55 winkels overgenomen en 125 personeelsleden een contract aangeboden. Op 22 april 2014 is FRESH failliet verklaard. Verwezen wordt naar het derde openbare verslag.

7. RECHTMATIGHEID

7.1 Boekhoudplicht

De (digitale) administratie is door de curatoren veiliggesteld. Tevens hebben de curatoren reeds beschikking over diverse stukken uit de administratie. De administratie zal door de curatoren worden onderzocht. De eerste indruk is dat de administratie van de failliete vennootschappen op orde is.

Het onderzoek is nog in de beginfase. De administratie was op faillissementsdatum niet geheel bijgewerkt, zodat de curatoren het (ex-)personeel van Free Record Shop c.s. - die in dienst zijn getreden bij de doorstarter - hebben verzocht de administratie bij te werken en de gevraagde informatie aan te leveren. In verband met de hectiek van de doorstart en het recente faillissement van Free Record Shop België heeft men dit nog niet kunnen afronden. De curatoren verwachten in de komende verslagperiode het financieel onderzoek te kunnen afronden.

De administratie is vrijwel geheel bijgewerkt. Het - globale - onderzoek naar de administratie is door de curatoren in de afgelopen periode afgerond.

Uit het onderzoek is gebleken dat het resultaat van FRSH in de jaarrekening 2010/2011 positief werd beïnvloed door twee incidentele opbrengsten: (a) verkoop vastgoed België ad EUR 1.972.000,00, en (b) vergoedingen vanwege sluiten filialen ad EUR 2.623.000,00. Ondanks deze incidentele opbrengsten bedraagt het resultaat netto EUR 1.417.000,00. Het operationele resultaat was derhalve negatief; zonder de genoemde incidentele inkomsten had FRSH een verlies geleden van circa EUR 3.000.000,00. Desondanks is besloten tot een dividenduitkering van EUR 0,15 per aandeel. De Raad van Commissarissen heeft hiermee ingestemd. Later is gebleken dat de dividenduitkering niet heeft plaatsgevonden, vanwege protest van de Rabobank (die bij die gelegenheid haar financiering opzegde). Als gevolg werd FRSH geconfronteerd met een forse beperking van haar liquide middelen, terwijl zij die gezien het operationele resultaat goed zou kunnen gebruiken.

Verder zijn er geen onregelmatigheden aan het licht gekomen. De curatoren zien daarom geen reden om de administratie nader te onderzoeken en hebben dit onderzoek afgesloten. Er is voldaan aan de boekhoudplicht ex artikel 2:10 BW.

7.2 Depot geconsolideerde jaarrekeningen

2008/2009: 24 februari 2010

2009/2010: 28 februari 2011

2010/2011: 10 april 2012

2011/2012: niet gedeponeed

Het boekjaar loopt van 1 oktober t/m 30 september.

7.3 Goedkeurende verklaring accountant

De jaarrekeningen 2008/2009, 2009/2010 en 2010/2011 zijn voorzien van een goedkeurende verklaring van een accountant.

7.4 Stortingsplicht aandelen

Er zal geen onderzoek worden verricht naar het volstorten van de aandelen, nu FRSH B.V. meer dan vijf jaar geleden is opgericht. Indien er al een vordering op de aandeelhouder zou bestaan, is deze niet langer afdwingbaar.

7.5 Onbehoorlijk bestuur

Er is voldaan aan de verplichtingen uit artikel 2:10 en 2:394 BW. Het is de curatoren niet gebleken dat het bestuur een verwijt kan worden gemaakt ex artikel 2:248 BW (kennelijk onbehoorlijk bestuur) en/of ex 2:9 BW (onbehoorlijke taakvervulling).

7.6 Paulianeus handelen

Het is niet gebleken dat zich paulianeuze transacties hebben voorgedaan.

7.7 Garantstelling

Niet van toepassing.

8. CREDITEUREN

8.1 Boedelvorderingen

De volgende boedelvorderingen zijn middels een tussentijdse uitdeling voldaan:

- Claimsagent:	EUR 438,63
- UWV:	EUR 126.657,60
- Personeelsleden:	EUR 26.027,49
- Belastingdienst (MRB):	EUR 4.075,00
- Gemeente Capelle aan den IJssel:	EUR 25.137,27
- Verhuurder:	EUR 2.406,85

Er zijn ook boedelkosten betaald die verband houden met de voortgezette exploitatie en de liquidatie van de niet-failliete (buitenlandse) dochtervennootschappen. Deze kosten hebben o.a. betrekking op de voortzetting van de ICT-contracten, een voorschot op het salaris van het personeel, de kosten voor de interimmanagers, notariskosten,

verzekeringskosten, telefoonkosten en de kosten die verband hielden met (de verkoop van) het onroerend goed.

Salaris

De salariskosten van de curator(en) in de FRS-faillissementen zijn eerst volledig ten laste gebracht van de boedel van FRSH B.V. Deze salariskosten moesten nog worden verdeeld over de verschillende boedels van de FRS-vennootschappen. De curator heeft onderzocht welk deel van de bestede tijd betrekking heeft op de afwikkeling van alle faillissementen gezamenlijk, en welk deel van de bestede tijd valt toe te delen aan een specifiek faillissement. Uit dit onderzoek is gebleken dat een groot deel van de werkzaamheden valt toe te delen aan de faillissementen van FRSH B.V. en Free Record Shop B.V. De curator is voornemens de rechter-commissaris een gemotiveerd voorstel te doen voor de toedeling van de salariskosten. Op basis van dit voorstel wordt de boedel van FRSH B.V. voor 30% belast; het restant wordt verdeeld over de andere boedels. De curator heeft dit voorstel ter goedkeuring voorgelegd aan de rechter-commissaris.

De rechter-commissaris heeft het voorstel van de curator goedgekeurd. De curator heeft voor zijn voorstel in kaart gebracht welke tijd betrekking heeft op de gezamenlijke afwikkeling van de faillissementen (te denken valt aan de correspondentie met de Belastingdienst over de fiscale eenheid en het oorzaken- en rechtmatigheidsonderzoek), en welke tijd specifiek kan worden toebedeeld aan de afwikkeling van een of meerdere faillissementen. Bij de werkzaamheden die specifiek aan een of meerdere faillissementen kunnen worden toebedeeld kan worden gedacht aan de werkzaamheden met betrekking tot de (verkoop van de) winkels, het realiseren van de doorstarts, de afwikkeling van de eigendomsvoorbehouden, de afspraken met de dwangcrediteuren, de personeelsaangelegenheden, de afwikkeling van de huurovereenkomsten en de liquidatie van de niet-failliete groepsvennootschappen.

Op basis van de toedeling van de werkzaamheden zijn de salariskosten als volgt over de verschillende boedels verdeeld:

Failliete vennootschap	Toedeling salaris
Fame Music B.V. (=opgeheven)	0,00%
Fame Music Store VOF	2,50%
Free Record Shop Mega(store) B.V.	7,50%

Free Record Shop B.V.	30,00%
Free Record Shop Holding B.V.	30,00%
Free Record Shop Service B.V.	5,00%
Free Shared Service Center B.V.	2,50%
GM Company Stores B.V.	10,00%
Stationskiosken Beheer B.V.	5,00%
Van Leest Platenspeciaalzaken B.V.	7,50%
Totaal	100,00%

Een nadere toelichting kan desgewenst worden verkregen bij de curator. Voor eventuele bezwaren dient men zich tot de rechter-commissaris te wenden.

8.2 Preferente vordering fiscus

FRSH B.V. is hoofdelijk aansprakelijk voor de schuld van de fiscale eenheid van:

- omzetbelasting:	EUR 6.512.169 **
- artikel 29 lid 7 OB:	EUR 1.081.364 *
- kosten:	<u>EUR 8.325</u>
totaal :	EUR 7.601.858

* Aan de hand van de lijsten van ingediende schuldvorderingen is onderzoek gedaan naar de omvang van de artikel 29 lid 7 OB-schuld. De curator heeft de Belastingdienst verzocht de artikel 29 lid 7 OB-claim te verminderen tot een bedrag van EUR 1.138.772. De Belastingdienst heeft de aanslag conform het bezwaarschrift van de curator verminderd.

Negentiende verslag: De artikel 29 lid 7 OB-claim is als gevolg van teruggaven en betalingen door niet-failliete groepsvennootschappen verminderd met EUR 57.407 tot een bedrag van EUR 1.081.364.

** In overleg met de Belastingdienst en de rechter-commissaris heeft de curator besloten de omzetbelastingsschuld van de fiscale eenheid van EUR 6.512.169,00 tussentijds te voldoen. De uitkering is verricht vanaf de boedelrekeningen van zes vennootschappen (zie 3.11); van de boedelrekening van FRSH B.V. is EUR 2.600.000 voldaan. Bij de afwikkeling zal worden onderzocht hoe deze tussentijdse uitkering moet worden doorbelast aan de verschillende boedels.

Daarnaast heeft de fiscus de volgende vorderingen ingediend in het faillissement van FRSH B.V.:

- loonbelasting:	EUR 145.163,69
- vennootschapsbelasting:	EUR 4.920,00

De preferente vordering van de fiscus uit hoofde van motorrijtuigenbelasting van EUR 1.225 is met toestemming van de rechter-commissaris tussentijds voldaan.

8.3 Preferente vordering UWV

EUR 105.355,37.

8.4 Andere preferente crediteuren

Er zijn zes werknemers met een vordering met een totale omvang van EUR 14.386,61.

Vijfentwintigste verslag: Bij de beoordeling van de vorderingen is gebleken dat enkele ingediende vorderingen moeten worden verminderd. Na de beoordeling bedraagt de totale preferente vordering van de zes werknemers EUR 11.085,95.

8.5 Aantal concurrente crediteuren

Er zijn 70 crediteuren die een vordering ter verificatie hebben ingediend.

Vijfentwintigste verslag: Bij de beoordeling van de vorderingen is gebleken dat diverse partijen ten onrechte een vordering ter verificatie hebben ingediend. Op verzoek van de curator hebben deze partijen hun vordering ingetrokken. Er resteren 50 crediteuren die een vordering ter verificatie hebben ingediend. Nog enkele vorderingen worden onderzocht.

8.6 Bedrag concurrente crediteuren

Er is op de verslagdatum voor EUR 832.895,80 aan vorderingen ingediend.

Eenentwintigste verslag: Er is onderzoek verricht naar intercompany-vorderingen. De curator heeft vastgesteld dat FRSH B.V. schulden heeft aan groepsvennootschappen. De curator brengt dit verder in kaart.

Tweëntwintigste verslag: De curator heeft de rekening-courantposities met gelieerde vennootschappen in kaart gebracht. De curator heeft vastgesteld dat het niet opportuun is intercompany-vorderingen ter verificatie in te dienen.

Vijfentwintigste verslag: De beoordeling van de vorderingen heeft ertoe geleid dat diverse ingediende vorderingen zijn ingetrokken of verminderd. Na de beoordeling resteert thans een totaalbedrag van EUR 572.363,14. Enkele vorderingen worden nog onderzocht. De curator zal de rechter-commissaris verzoeken een datum te bepalen voor de verificatievergadering.

8.7 Verwachte wijze van afwikkeling

Het ligt in de lijn der verwachting dat aan concurrente crediteuren geen uitkering zal worden gedaan. Hierover kan nog geen uitsluitel worden gegeven, want dit hangt onder meer af van de interne draagplicht in de schuld van de fiscale eenheid; vgl. randnummer 3.12 van dit verslag.

Eenentwintigste verslag: De verwachting is dat in het faillissement van FRSH B.V. een uitdeling aan de concurrente schuldeisers kan worden gedaan.

Tweëntwintigste verslag: De curator heeft de rechter-commissaris gevraagd een datum te bepalen voor een verificatievergadering.

Drieëntwintigste verslag: In overleg met de rechter-commissaris is bepaald dat de ingediende vorderingen eerst nader zullen worden beoordeeld. Dit onderzoek is gaande. Daarna zal een datum voor een verificatievergadering worden bepaald; vermoedelijk in het laatste kwartaal van 2020.

Vijfentwintigste verslag: De curator heeft het onderzoek naar en de discussies over de ingediende vorderingen nagenoeg afgerond. De curator zal de rechter-commissaris verzoeken een datum te bepalen voor de verificatievergadering.

9. PROCEDURES

Bij de aanvang van het faillissement is er een discussie gerezen tussen de curatoren en de softwareleverancier (én crediteur) van Free Record Shop Holding B.V. over de voortzetting van de dienstverlening door de softwareleverancier. Dit heeft geleid tot

een kort geding, waarin de voorzieningenrechter heeft geoordeeld dat de softwareleverancier verplicht was de dienstverlening gedurende de afkoelingsperiode voort te zetten. De softwareleveranciers stelt zich op het standpunt dat haar (omvangrijke) pre-faillissementsvordering een boedelvordering is geworden. Dit wordt door de curatoren betwist.

De softwareleverancier heeft toestemming gevraagd conservatoir beslag te leggen op de boedelrekeningen van Free Record Shop. Nadat de zaak op zitting is geweest heeft de voorzieningenrechter verlof verleend om beslag te leggen ten laste van curatoren, waarbij de vordering voorlopig is begroot op EUR 572.730,60. In het licht van het beslagverlof is overeengekomen om een bedrag van EUR 572.370,60 te separeren en in escrow te plaatsen op de derdengeldrekening van de advocaat van de softwareleverancier.

De softwareleverancier heeft een bodemprocedure aanhangig gemaakt. De curatoren hebben op de roldatum van 9 juli 2014 een conclusie van dupliek genomen. De zaak staat thans op de rol van 4 maart 2015 voor vonnis. Op 4 maart 2015 heeft Rechtbank Rotterdam vonnis gewezen. De rechtbank heeft alle door de softwareleverancier ingestelde vorderingen afgewezen, en de softwareleverancier veroordeeld in de proceskosten van de curatoren. De softwareleverancier kan zich niet met de uitkomst verenigen. Op verzoek van de wederpartij en met goedkeuring van de rechters-commissarissen hebben de curatoren ingestemd met het instellen van sprongcassatie tegen het vonnis. Er is cassatie ingesteld. Op 16 september 2016 wordt de conclusie verwacht van één van de advocaten-generaal bij de Hoge Raad.

De AG heeft op 16 september 2016 geconcludeerd dat het cassatieberoep van CTAC moet worden afgewezen. De Hoge Raad heeft de conclusie van de AG gevolgd en heeft het cassatieberoep van CTAC op 2 december 2016 verworpen. De Hoge Raad heeft daarbij onder andere geoordeeld dat het in rechte afdwingen van voortzetting van dienstverlening door dwangcrediteuren, niet steeds kan worden aangemerkt als gestanddoening van de overeenkomst in de zin van artikel 37 Fw. De vordering van CTAC kan dus niet worden aangemerkt als boedelvordering. Dat betekent dat het in escrow geplaatste bedrag van EUR 572.730,60, vermeerderd met EUR 12.672,42 aan rente, weer op de boedelrekening is voldaan. Ook is er door CTAC EUR 16.002,34 voldaan uit hoofde van de proceskostenveroordeling.

10. OVERIG

10.1 Termijn afwikkeling faillissementen

Op dit moment is nog onduidelijk op welke termijn het faillissement zal worden beëindigd (vgl. sub 3.12 van dit verslag).

Eenentwintigste verslag: De curator bereidt de afwikkeling van de faillissementen van de FRS-groep voor. De verwachting is dat het afwikkelingsproces vanaf het tweede kwartaal van 2020 in gang wordt gezet. Het is nog niet mogelijk om uitspraken te doen over de termijn waarop het faillissement van Free Record Shop Holding B.V. kan worden afgewikkeld.

Tweeëntwintigste verslag: De curator is voornemens in de komende verslagperiode acht faillissementen behorend tot de FRS-groep voor te dragen voor afwikkeling. Het faillissement van Free Record Shop Holding B.V. kan nog niet worden afgewikkeld; daar zal eerst een verificatievergadering worden gehouden.

Drieëntwintigste verslag: In het faillissement van Free Record Shop Holding B.V. onderzoekt en beoordeelt de curator de ingediende vorderingen. Daarna zal een datum voor de verificatievergadering worden bepaald. De afwikkeling van de acht andere FRS-faillissementen is in voorbereiding.

Vijfentwintigste verslag: De curator zal de rechter-commissaris verzoeken een datum te bepalen voor de verificatievergadering. Na de verificatievergadering kan de (verdere) afwikkeling van het faillissement ter hand worden genomen.

10.2 Plan van aanpak

In de komende periode zullen de volgende onderwerpen aandacht verkrijgen:

- voorbereiding verificatievergadering;
- daarna: voorbereiding afwikkeling.

10.3 Indiening volgend verslag

Over drie maanden.

Aan dit globale verslag kunnen geen rechten worden ontleend.

Rotterdam, 8 januari 2021

A long, horizontal, wavy handwritten line, likely a signature, spanning across the page.

J.P.M. Borsboom,
curator