

FAILLISSEMENTSVERSLAG

NUMMER 3

DATUM: 28 januari 2016

Gegevens onderneming	: PEERDEMAN ORCHIDEEËN ANDIJK B.V.
Faillissementsnummer	: F 15/14/319
Datum uitspraak	: 30 juni 2015
Curator	: mr. M. Bonefaas
Rechter-commissaris	: mr. M.C. Schenkeveld
Activiteiten onderneming	: Im- en export van, alsmede veredeling, vermeerdering en groothandel in orchideeën
Omzetgegevens	: 2010: € 4.254.558,-- 2011: € 4.794.838,-- 2012: € 4.482.178,-- 2013: € 2.410.354,-- 2014: € 2.057.963,-- 2015: € 792.795,--
Personeel gemiddeld aantal	: 14
Verslagperiode	: 30 oktober 2015 tot en met 28 januari 2016
Bestede uren in verslagperiode	: 7,40
Bestede uren Totaal	: 176,10
Faillissementsrekening	: NL04KASA0223308803
Saldo faillissementsrekening	: € 107.388,32

1. INVENTARISATIE

1.1 Directie en organisatie

(1^e verslag)

Op 30 juni jl. is door de rechtbank Noord-Holland op eigen aangifte het faillissement uitgesproken van Peerdeman Orchideeën Andijk B.V., gevestigd te Andijk. Enig aandeelhouder van gefailleerde is Peerdeman Vastgoed B.V. (KvK-nummer 50112198). Als bestuurders van gefailleerde staan ingeschreven Cees Peerdeman Beheer B.V. (KvK-nummer 50111736) en Arjen Peerdeman Beheer B.V. (KvK-nummer 50111914). De directie van gefailleerde wordt gevoerd door de heren C.A. Peerdeman en A.J. Peerdeman.

Gefailleerde is opgericht op 31 mei 2010. Daarvoor werd de onderneming gedreven in VOF-vorm. Gefailleerde houdt zich blijkens het uittreksel handelsregister bezig met de im- en export van, alsmede de veredeling,

vermeerdering en groothandel in orchideeën. Volgens de bestuurders heeft gefailleerde zich vanaf september 2012 met name nog beziggehouden met de import en opweek van orchideeën tot halfwas- en eindproducten, waarna de planten onder de veilingklok werden verkocht.

(2^e verslag)

Geen wijzigingen. Dit punt is afgewikkeld.

1.2 Winst en verlies

2010: € 1.056.874,-- verlies

2011: € 986.165,-- verlies

2012: € 298.922,-- verlies

2013: € 1.271.659,-- verlies

2014: € 3.728.501,-- verlies

2015 t/m 30 juni : € 240.245,88 verlies

1.3 Balanstotaal

Boekjaar	Balanstotaal
2010	€ 4.152.032
2011	€ 4.946.229
2012	€ 4.002.773
2013	€ 3.346.114
2014	€ 1.953.561

1.4 Lopende procedures

(1^e verslag)

Van lopende procedures is geen sprake.

(2^e verslag)

Geen wijzigingen. Dit punt is afgewikkeld.

1.5 Verzekeringen

(1^e verslag)

Gefailleerde beschikte over een Bedrijven Compact Polis bij Interpolis. In overleg met pandhouders/hypotheekhouders De Lage Landen Financial Services B.V. en Rabobank West-Friesland worden enkele verzekeringen voor rekening van pandhouders/hypotheekhouders voortgezet.

(2^e verslag)

De verzekeringen zijn vanwege de verkoop en levering van de activa per 2 oktober 2015 beëindigd. Dit punt is afgewikkeld.

1.6 Huur

(1^e verslag)

Gefailleerde huurt bedrijfsruimte van Peerdeman Vastgoed B.V. De huurovereenkomst is in overleg met Peerdeman Vastgoed B.V. beëindigd per 1 juli 2015.

(2^e verslag)

Geen wijzigingen. Dit punt is afgewikkeld.

1.7 Oorzaak faillissement

(1^e verslag)

De bestuurders van gefailleerde hebben de navolgende oorzaken voor het faillissement aangevoerd.

Gefailleerde is opgericht in 2010. Gefailleerde hield zich bezig met orchideeënkweek in brede zin; gefailleerde kweekte verschillende soorten orchideeën, van zaailingen tot zowel tot halfwasproduct als eindproduct. Daarnaast hield gefailleerde zich bezig met veredeling. Met name met veredeling waren hoge kosten gemoeid, waar, in elk geval op de korte termijn, geen opbrengsten tegenover stonden.

In september 2012 heeft gefailleerde de veredelingswerkzaamheden beëindigd en heeft zij zich slechts nog gericht op de orchideeënkweek. Ook deze werkzaamheden bleken niet rendabel. In in overleg met pandhouder Rabobank West-Friesland is eind 2014 besloten om tot leegteelt over te gaan, op basis van een in overleg opgestelde leegteeltbegroting en -financiering. De leegteeltbegroting werd niet gehaald, waarna de Rabobank West-Friesland eind juni 2015 de financiering heeft opgezegd.

De oorzaken van het faillissement zijn onderwerp van nader onderzoek.

(2^e verslag)

In aanvulling op hetgeen in het eerste verslag is opgenomen heeft het bestuur aangegeven dat voornamelijk het grillige prijsverloop alsmede het nieuwe assortiment dat nog vaste voet aan de grond moest krijgen belangrijke factoren zijn van de neergang van de onderneming in de jaren voor 2015. Het bestuur geeft aan in november 2014 aan Rabobank West-Friesland nog een alternatieve begroting te hebben aangeboden, waarin uitbreiding van het krediet en herstructurering van de financiering werd aangevraagd. Rabobank West-Friesland heeft dat gemotiveerd afgewezen, hetgeen werd ondersteund door de mening van

een externe partij. In overleg met Rabobank West-Friesland is vervolgens het leegteeltscenario gestart, welke zou duren tot november 2015. In de markt werd vervolgens duidelijk dat er gestopt zou worden, wat een prijsdrukkend effect had in een al moeilijke markt. Doordat de resultaten in 2015 opnieuw tegenvielen en daardoor de leegteeltbegroting niet werd gehaald, heeft Rabobank West-Friesland besloten om de financiering op te zeggen.

Nader onderzoek van de administratie en gesprekken met het bestuur en haar adviseur heeft het voorgaande beeld bevestigd. Er zijn geen andere oorzaken aangetroffen dan de onrendabele werkzaamheden, het daaropvolgende besluit om tot leegteelt over te gaan en de uiteindelijke opzegging van de financiering. Dit punt kan als afgewikkeld worden beschouwd.

2. PERSONEEL

2.1 Aantal ten tijde van faillissement

(1^e verslag)

Gefailleerde werkte deels met seizoensarbeiders. Het personeelsaantal was wisselend. Gefailleerde had per faillissementsdatum 15 personeelsleden in dienst. Het personeel is met generieke toestemming van de rechter-commissaris ontslagen.

(2^e verslag)

Geen wijzigingen. Dit punt is afgewikkeld.

2.2 Aantal in jaar voor faillissement

18.

2.3 Datum ontslagaanzegging

1 juli 2015.

3. ACTIVA

ONROERENDE ZAKEN

3.1 Beschrijving

(1^e verslag)

De bedrijfspanden aan de Cornelis Kuinweg 24 en 26 te Andijk zijn eigendom van Peerdeman Vastgoed B.V. en werden door gefailleerde gehuurd. Een deel van het betreffende perceel, groot circa 50 ca (kadastraal bekend

Andijk L 2397), behoort in eigendom aan gefailleerde toe. Op dit perceel is een WKK (warmtekrachtkoppeling) installatie gevestigd. De WKK-installatie is naar haar aard en inrichting bestemd om duurzaam ter plaatse te blijven en deze bestemming is naar buiten kenbaar. Hieruit valt af te leiden dat de installatie duurzaam met de grond verenigd is in de zin van artikel 3:3 BW. De WKK-installatie kwalificeert daardoor als onroerende zaak.

(2^e verslag)

Geen wijzigingen. Dit punt is afgewikkeld.

3.2 Verkoopopbrengst

(1^e verslag)

Nog niet bekend.

(2^e verslag)

Het perceel grond en de WKK-installatie zijn gezamenlijk met de roerende zaken verkocht en geleverd. De gerealiseerde koopprijs voor het perceel grond en de WKK-installatie bedraagt € 80.000. De opbrengst komt aan de hypotheekhouder De Lage Landen Financial Services B.V. toe. Dit punt is afgewikkeld.

3.3 Hoogte hypotheek

1^e verslag:

Op de WKK-installatie is een recht van eerste hypotheek gevestigd ten gunste van De Lage Landen Financial Services B.V., financier van de WKK-installatie, tot een bedrag van € 1.242.000. Er is een recht van tweede hypotheek gevestigd ten gunste van Rabohypotheekbank N.V., Rabobank Tante Agaath B.V., Rabobank Tante Agaath Plus B.V. en Rabobank West-Friesland tot een bedrag van € 5.445.362,59. Er is tenslotte een recht van derde hypotheek gevestigd ten gunste van Rabohypotheekbank N.V., Rabobank Tante Agaath B.V., Rabobank Tante Agaath Plus B.V. en Rabobank West-Friesland tot een bedrag van € 1.650.000.

(2^e verslag)

Geen wijzigingen. De levering en betaling heeft plaatsgevonden. Dit punt is afgewikkeld.

3.4 Boedelbijdrage

(1^e verslag)

Nog niet bekend.

(2^e verslag)

De met de verkoop van het perceel grond, de WKK-installatie en de roerende zaken gerealiseerde boedelbijdrage beloopt € 2.000 inclusief BTW. Dit punt is afgewikkeld.

BEDRIJFSMIDDELEN

3.5 Beschrijving

(1^e verslag)

Gefailleerde beschikt over diverse bedrijfsmiddelen ten behoeve van de kweek van orchideeën, waaronder rollend materieel, bedrijfswagens en diverse kantoor- en keukeninventaris.

Er hebben zich diverse geïnteresseerde partijen gemeld. Onderhandelingen over een verkoop van de roerende zaken zijn gaande.

(2^e verslag)

De roerende zaken aan de Cornelis Kuinweg 24-26 te Andijk zijn verkocht en op 2 oktober 2015 geleverd.

Voorts was sprake van aan gefailleerde toebehorende roerende zaken die zich in een laboratorium bevonden aan de Zwaagdijk 197 te Zwaagdijk-Oost. Deze roerende zaken zijn aan de Rabobank West-Friesland verpand doch de verkoopopbrengst loopt door de boedel nu er sprake is van bodemzaken, hetgeen door de Rabobank West-Friesland wordt erkend. Het laboratorium was voorafgaande aan het faillissement namelijk bij gefailleerde in gebruik en werknemers van gefailleerde hadden altijd onafhankelijk van anderen de beschikking over en toegang tot het laboratorium. Voorts werden verbruiksgoederen van gefailleerde bezorgd op het adres van het laboratorium en was het laboratorium ook na faillissement in gebruik vanwege opkweek van plantmateriaal voor de afnemer van de voorraden. De roerende zaken zijn inmiddels verkocht en geleverd. Dit punt is afgewikkeld.

3.6 Verkoopopbrengst

(1^e verslag)

Nog niet bekend.

(2^e verslag)

De roerende zaken aan de Cornelis Kuinweg 24-26 zijn gezamenlijk met het perceel grond en de WKK-installatie verkocht en geleverd. De gerealiseerde koopprijs voor de roerende zaken bedraagt € 60.000 (bodemzaken) en € 10.000 (rollend materieel).

De roerende zaken aan de Zwaagdijk 197 te Zwaagdijk-Oost zijn verkocht voor een bedrag ad € 7.500 exclusief (9.075,00 inclusief) BTW.

Dit punt is afgewikkeld.

3.7 Boedelbijdrage

(1^e verslag)

Nog niet bekend.

(2^e verslag)

De met de verkoop van het perceel grond, de WKK-installatie en de roerende zaken gerealiseerde boedelbijdrage beloopt € 2.000 inclusief BTW. Dit punt is afgewikkeld.

3.8 Bodemvoorrecht fiscus

(1^e verslag)

De curator oefent het bodemvoorrecht van de fiscus uit. De fiscus heeft een vordering ingediend ter hoogte van € 149.348 terzake achterstallige loonheffingen en motorrijtuigenbelasting. De fiscus zal voorts een vordering indienen ex artikel 29 lid 2 Wet OB.

(2^e verslag)

Geen wijzigingen. De fiscus is verzocht om haar vordering ex artikel 29 lid 2 Wet OB in te dienen.

3^e verslag:

De curator is nog steeds in afwachting van de vordering ex artikel 29 lid 2 Wet OB van de fiscus.

VOORRADEN/ONDERHANDEN WERK

3.9 Beschrijving

(1^e verslag)

Gefailleerde beschikte over een voorraad van circa 200.000 planten, in verschillende stadia van kweek.

De curator heeft in overleg met pandhouder Rabobank West-Friesland diverse mogelijk geïnteresseerde partijen benaderd. Er hebben diverse bezichtigingen plaatsgevonden, waarna drie partijen een bieding op de voorraad hebben uitgebracht. De biedingen zijn beoordeeld en aan de pandhouder en de rechter-commissaris voorgelegd. Met goedkeuring van de pandhouder en de rechter-commissaris is de voorraad verkocht.

(2^e verslag)

De voorraad is in de afgelopen verslagperiode uitgeleverd. Dit punt is afgewikkeld.

3.10 Verkoopopbrengst

1^e verslag:

De voorraad is verkocht voor een bedrag van € 165.095,28 exclusief btw, zijnde € 175.001,-- inclusief btw. De opbrengst is, na aftrek van een boedelbijdrage, doorgestort aan pandhouder Rabobank West-Friesland.

(2^e verslag)

Geen wijzigingen. Dit punt is afgewikkeld.

3.11 Boedelbijdrage

(1^e verslag)

6,5 % over de opbrengst van de voorraad exclusief btw, oftewel € 10.731,19. Dit is de boedelbijdrage inclusief 21% BTW.

(2^e verslag)

Geen wijzigingen. Dit punt is afgewikkeld.

ANDERE ACTIVA

3.12 Beschrijving

Niet van toepassing.

3.13 Verkoopopbrengst

Niet van toepassing.

4. DEBITEUREN

4.1 Omvang Debiteuren

(1^e verslag)

Gefailleerde verkocht voornamelijk via veiling Flora Holland, waarbij wekelijks werd afgerekend.

Uit de eigen aangifte blijkt dat sprake is van drie debiteuren, voor een totaalbedrag ad € 14.984,12. De vorderingen op derden zijn verpand aan Rabobank West-Friesland. Rabobank West-Friesland zal de incasso van de vorderingen zelf ter hand nemen.

Voorts is sprake van vorderingen op Flora Holland uit hoofde van een ledenlening en participatiereserve. Onderzocht zal worden of aanspraken uit hoofde van de ledenleningen en/of participatiereserve aan de boedel dienen toe te vloeien.

(2^e verslag)

In afgelopen verslagperiode is een discussie gevoerd met Rabobank West-Friesland omtrent de vorderingen van gefailleerde op Flora Holland U.A. uit hoofde van een ledenlening en een participatiereserve.

Uit hoofde van ledenlening heeft Flora Holland U.A. een bedrag van € 39.206,64 onder zich en aan participatiereserve een bedrag van € 3.216,41 ten gunste van gefailleerde. Deze bedragen kunnen nog wat toenemen vanwege het leveren van producten in 2015, hetgeen het geval is. De uiteindelijke betalingen worden besloten tijdens de voorjaarsledenvergadering van 2016 en uitbetaling van de tegoeden zal omstreeks juli 2016 plaatsvinden.

De boedel heeft zich op het standpunt gesteld dat er sprake is van toekomstige vorderingen, waardoor ingevolge artikel 35 lid 2 Fw de verpanding niet tegen de boedel kan worden ingeroepen. Rabobank West-Friesland heeft zich op het standpunt gesteld dat zij een rechtsgeldig pandrecht heeft op vorderingen bij Flora Holland. Volgens de Rabobank zou het niet om toekomstige vorderingen gaan, maar om vorderingen die voortvloeien uit de reeds bestaande rechtsverhouding, waarbij er voorwaarden zijn verbonden aan de opeisbaarheid van de vordering. Artikel 35 lid 2 Fw staat er volgens Rabobank West-Friesland niet aan in de weg dat er een rechtsgeldig pandrecht op deze vorderingen is gevestigd. De Rabobank verwijst naar de uitspraak van het Gerechtshof Den Haag d.d. 3 juni 2014, ECLI:NL:GHDHA:2014:2185, JOR 2014/221. Het Gerechtshof oordeelt in deze kwestie dat de aanspraken van gefailleerde op de ledenlening en participatiereserve te kwalificeren zijn als ten tijde van de faillietverklaring bestaande vorderingen, onder opschortende voorwaarden of tijdsbepalingen. Dat een vordering wegens een opschortende voorwaarde of tijdsbepaling nog niet opeisbaar is, impliceert niet dat het om een toekomstige vordering gaat.

Namens de boedel is aangevoerd dat de redenering van het Gerechtshof Den Haag niet volledig gevolgd kan worden. De vordering uit hoofde van de participatiereserve is niet verpandbaar vanwege een onoverdraagbaarheidsbeding in de statuten van Flora Holland U.A. Daarbij is verwezen naar Rechtbank Amsterdam 4 maart 2015, ECLI:NL:RBAMS:2015:879. Verder is aangevoerd dat de redenering van het Gerechtshof Den Haag gebaseerd is op de oude statuten van Flora Holland U.A. en dat in ieder geval voor de participatiereserve geldt dat sprake is van een toekomstige vordering in de zin van 35 lid 2 Fw, waardoor uitkeringen onbezwaard in de boedel vallen. Namens de boedel is daarbij verwezen naar het artikel van mr. G. Boeve in FIP 2015(3) 169 Art. - Reactie op bijdrage Vermaire in FIP (2015/1/60): de vordering tot uitkering

van participatiereserves; bestaand of toekomstig?

De boedel en Rabobank West-Friesland zijn daarop in overleg getreden en overeengekomen het saldo terzake de participatiereserve (€ 3.216,41) aan de boedel te laten toevloeien en het saldo terzake de ledenlening aan Rabobank West-Friesland, waarbij per heden wordt afgewikkeld. Daarbij is verder uitgegaan van een extra bijschrijving over de participatiereserve over 2015 van € 720,00, welke opbrengst door partijen gelijkmatig wordt gedeeld. Hierdoor is aan de boedel in totaal een bedrag ad € 3.576,41 toegevoegd.

3^e verslag:

Geen wijzigingen. Dit punt is afgewikkeld.

4.2 Opbrengst

(1^e verslag)

Nog niet bekend.

(2^e verslag)

€ 3.576,41.

3^e verslag:

Geen wijzigingen. Dit punt is afgewikkeld.

4.3 Boedelbijdrage

(1^e verslag)

Nog niet bekend.

(2^e verslag)

Niet van toepassing.

5. BANK/ZEKERHEDEN

5.1 Vordering van bank(en)

(1^e verslag)

Gefailleerde bankierde bij Rabobank West-Friesland. De bank heeft een vordering ingediend ten bedrage van in totaal € 5.295.983,56, door gefailleerde aan Rabobank West-Friesland verschuldigd vanwege diverse met gefailleerde en haar rechtsvoorganger in de periode 1999 t/m 2011 gesloten financieringsovereenkomsten.

(2^e verslag)

Aan Rabobank West-Friesland is verzocht haar vordering opnieuw in te dienen, rekening houdend met de opbrengsten van de onroerende en roerende zaken.

3^e verslag:

Rabobank West-Friesland heeft inmiddels haar aangepaste vordering ter hoogte van € 3.654.699,76 ingediend.

5.2 Leasecontracten

(1^e verslag)

Gefailleerde leasete een WKK-installatie bij De Lage Landen Financial Services B.V. Er is overleg gaande over de afwikkeling van de positie van De Lage Landen Financial Services B.V.

(2^e verslag)

Met de verkoop van de WKK-installatie is de positie van De Lage Landen Financial Services B.V. eveneens afgewikkeld. De Lage Landen Financial Services B.V. heeft haar resterende vordering ad € 520.147,80 ter verificatie ingediend.

3^e verslag:

Geen wijzigingen. Dit punt is afgewikkeld.

5.3 Beschrijving zekerheden

(1^e verslag)

Gefailleerde heeft de volgende zekerheden aan Rabobank West-Friesland verstrekt:

- Verpanding van communautair kwekersrecht en overige kwekersrechten (akte 4 -11- 2011)*
- Verpanding van vordering op Flora Holland UA (akte 6 -7 - 2010)*
- Verpanding van inventaris, land- en tuinbouwproducten, voorraden en vorderingen op derden (akte 16 - 7 - 2010)*

Voorts is sprake van een eerste, tweede en derde hypotheekrecht op het perceel grond en de WKK-installatie ten gunste van De Lage Landen Financial Services B.V., Rabohypotheekbank N.V., Rabobank Tante Agaath B.V., Rabobank Tante Agaath Plus B.V. en Rabobank West-Friesland zoals vermeld onder punt 3.3 van dit verslag.

(2^e verslag)

De discussie met betrekking tot verpande vorderingen op Flora Holland U.A. is afgerond, waarbij aan de boedel een bedrag ad € 3.576,41 is toegevoegd.

Uit onderzoek blijkt dat er geen sprake meer is van geregistreerde kwekersrechten, zodat niet tot uitwinning kan worden overgegaan. Dit punt is afgewikkeld.

5.4 Separatistenpositie

(1^e verslag)

Het pandrecht van Rabobank West-Friesland op de voorraad en de debiteuren wordt erkend. Er wordt overleg met Rabobank West-Friesland gevoerd over (het bestaan van en) de uitwinning van overige zekerheden.

Het hypotheekrecht van De Lage Landen Financial Services B.V., Rabohypotheekbank N.V., Rabobank Tante Agaath B.V., Rabobank Tante Agaath Plus B.V. en Rabobank West-Friesland op het perceel grond en de WKK-installatie wordt eveneens erkend.

(2^e verslag)

De zekerhedenposities van Rabobank West-Friesland en De Lage Landen Financial Services B.V. zijn afgewikkeld. Dit punt is daarmee afgewikkeld.

5.5 Boedelbijdragen

(1^e verslag)

6,5 % over de opbrengst van de voorraad. Over de verpande niet-bodemzaken is overleg gaande over de verschuldigde boedelbijdrage.

(2^e verslag)

De met de verkoop van het perceel grond, de WKK-installatie en de roerende zaken gerealiseerde boedelbijdrage beloopt € 2.000 inclusief BTW. Dit punt is afgewikkeld.

5.6 Eigendomsvoorbehoud

(1^e verslag)

Nog niet ingeroepen.

(2^e verslag)

Een leverancier van kantoorartikelen heeft een beroep gedaan op eigendomsvoorbehoud. De betreffende zaken zijn reeds verbruikt en het eigendomsvoorbehoud sorteert daardoor geen effect. Dit punt is afgewikkeld.

5.7 Reclamerechten

(1^e verslag)

Nog niet ingeroepen.

(2^e verslag)

Geen wijzigingen. Dit punt is afgewikkeld.

5.8 Retentierechten

(1^e verslag)

Nog niet ingeroepen.

(2^e verslag)

Geen wijzigingen. Dit punt is afgewikkeld.

6. DOORSTART/VOORTZETTEN

Voortzetten

6.1 Exploitatie/zekerheden

(1^e verslag)

Na faillissement is de onderneming van gefailleerde met toestemming van de rechter-commissaris voor een korte periode voortgezet. De voorraad bestond uit circa 200.000 planten, welke planten dienden te worden verzorgd, totdat een koper was gevonden. Inmiddels zijn de planten verkocht, en zullen deze uiterlijk per 1 augustus 2015 uit de kassen zijn verwijderd.

(2^e verslag)

De voorraad is uitgeleverd. Dit punt is afgewikkeld.

6.2 Financiële verslaglegging

(1^e verslag)

Rabobank West-Friesland heeft zich als pandhouder op de plantvoorraad garant gesteld voor de betaling van alle noodzakelijke kosten voor voortzetting van de onderneming.

(2^e verslag)

Geen wijzigingen. Dit punt is afgewikkeld.

Doorstart

6.3 Beschrijving

(1^e verslag)

Er zal geen doorstart worden gerealiseerd.

(2^e verslag)

Geen wijzigingen. Dit punt is afgewikkeld.

6.4 Verantwoording

(1^e verslag)

Niet van toepassing.

(2^e verslag)

Geen wijzigingen. Dit punt is afgewikkeld.

6.5 Opbrengst

(1^e verslag)

Niet van toepassing.

(2^e verslag)

Geen wijzigingen. Dit punt is afgewikkeld.

6.6 Boedelbijdrage

(1^e verslag)

Niet van toepassing.

(2^e verslag)

Geen wijzigingen. Dit punt is afgewikkeld.

7. RECHTMATIGHEID

7.1 Boekhoudplicht

(1^e verslag)

De jaarstukken tot en met 2014 zijn beschikbaar. Over 2015 is een leegteeltbegroting beschikbaar. In de komende verslagperiode zal worden beoordeeld of de administratie van gefailleerde aan de vereisten van artikel 2:10 BW voldoet.

(2^e verslag)

Uit nader onderzoek van de administratie van gefailleerde blijkt dat hieruit de rechten en verplichtingen van gefailleerde kunnen worden gekend. De conclusie luidt dat de administratie voldoet aan de vereisten van artikel 2:10 BW. Dit punt is afgewikkeld.

7.2 Depot jaarrekeningen

(1^e verslag)

<u>Boekjaar:</u>	<u>Datum deponering:</u>
2010	10 juni 2011
2011	23 april 2013
2012	2 oktober 2014
2013	27 november 2014
2014	28 mei 2015

De jaarrekeningen over 2011 en 2012 zijn niet tijdig gedeponerd. Volgens de bestuurders van gefailleerde is dat het gevolg van miscommunicatie met de boekhouder. Op grond van het bepaalde in artikel 2:248 lid 2 BW staat hiermee vast dat het bestuur haar taak onbehoorlijk heeft vervuld en wordt vermoed dat onbehoorlijk bestuur een belangrijke oorzaak van het faillissement is.

(2^e verslag)

Zoals in het eerste verslag is opgemerkt, hebben de bestuurders aangegeven dat de jaarstukken over 2011 en 2012 als gevolg van miscommunicatie met de boekhouder te laat zijn gedeponerd. Voor zover de bestuurders zou hebben bedoeld te stellen dat op dit punt sprake is van een onbelangrijk verzuim als bedoeld in de slotzin van artikel 2:248 lid 2 BW is het volgende van belang. Van een onbelangrijk verzuim is sprake indien het niet voldoen aan de verplichtingen als bedoeld in dat artikellid in de omstandigheden van het geval niet erop wijst dat de bestuurders hun taak onbehoorlijk hebben vervuld. Dit is met name het geval indien voor het verzuim een aanvaardbare verklaring bestaat. Indien het, zoals in dit geval, gaat om een overschrijding van de termijn van artikel 2:394 lid 3 BW voor openbaarmaking van de jaarrekening, geldt dat het antwoord op de vraag of

een overschrijding als een onbelangrijk verzuim kan gelden, afhangt van de omstandigheden van het geval, in het bijzonder de redenen die tot de termijnoverschrijding hebben geleid. Daarbij geldt dat hogere eisen moeten worden gesteld naarmate de termijnoverschrijding langer is en dat stelplicht en bewijslast op de aangesproken bestuurder rusten (vgl. Hoge Raad 1 november 2013, ECLI:NL:HR:2013:1079). In het onderhavige geval is sprake van een relatief lange termijnoverschrijding van 82 dagen voor de jaarrekening van 2011 en 244 dagen voor de jaarrekening van 2012. Het gegeven dat er wellicht sprake is geweest van miscommunicatie met de accountant is geen aanvaardbare verklaring voor het verzuim. Gelet hierop is de overschrijding van de publicatietermijn geen onbelangrijk verzuim.

De bestuurders kunnen het bewijsvermoeden van artikel 2:248 lid 2 BW ontzenuwen door aannemelijk te maken dat andere feiten en omstandigheden dan de onbehoorlijke taakvervulling een belangrijke oorzaak van het faillissement zijn geweest. De bestuurders van gefailleerde hebben hiertoe aangevoerd dat de oorzaken van het faillissement zijn de tegenvallende markt in het voorjaar van 2014 waardoor zij uiteindelijk tot een leegteeltscenario zouden zijn gedwongen, de tegenvallende resultaten van deze leegteelt en daaropvolgende opzegging van de financiering door de Rabobank West-Friesland eind juni 2015.

Uitgaande van de veronderstelling dat de bestuurders erin zijn geslaagd om het bewijsvermoeden van artikel 2:248 lid 2 BW te ontzenuwen, ligt het op weg van de curator om op de voet van artikel 2:248 lid 1 BW aannemelijk te maken dat nochtans de kennelijk onbehoorlijke taakvervulling mede een belangrijke oorzaak van het faillissement is geweest (vgl. Hoge Raad 30 november 2007, ECLI:NL:HR:2007:BA6773). Uitgangspunt is dat een bestuurder van een vennootschap die in grote financiële problemen komt enige tijd mag proberen om een oplossing voor die problemen te vinden. Het precieze moment waarop een bestuurder hiermee had moeten stoppen en zich had moeten richten op het staken van de onderneming valt moeilijk te bepalen, zonder alleen wijsheid achteraf toe te passen. Een bestuurder dient hiervoor de benodigde ruimte te krijgen. In een situatie waarin een vennootschap ten dode is opgeschreven, zal haar bestuurder echter niet meer in het belang van de vennootschap moeten handelen, maar in het belang van haar crediteuren. Een bestuurder van een financieel noodlijdende vennootschap zal de onderneming moeten staken als er redelijkerwijs geen mogelijkheid bestaat deze te continueren en de vennootschap dus feitelijk geen overlevingskansen heeft.

Nader onderzoek van de administratie, gesprekken met het bestuur, haar adviseur en Rabobank West-Friesland hebben het door het bestuur geschetste beeld bevestigd. Gedurende de eerste maanden van 2015 werd nog boven de leegteeltbegroting gedraaid, maar in mei 2015 bleek er een achterstand te ontstaan als gevolg van tegenvallende marktomstandigheden. Daarop is in juni 2015 met de Rabobank West-Friesland overleg gevoerd, omdat de zomerperiode overbrugd diende te worden en de uitgangspunten voor deze periode

niet positief waren. Toen Rabobank West-Friesland eind juni 2015 verder weigerde om betalingsopdrachten van gefailleerde uit te voeren, hebben de bestuurders direct het faillissement aangevraagd.

Uit het voorgaande valt te concluderen dat de bestuurders voldoende aannemelijk hebben gemaakt dat het causaal verband ontbreekt tussen het geconstateerde onbehoorlijke bestuur en het faillissement. De ruimte die aan de bestuurders dient te worden gegeven bij het oplossen van financiële problemen is naar de mening van de curator niet overschreden. Er zullen dan ook geen maatregelen tegen het bestuur worden getroffen. Dit punt is afgewikkeld.

7.3 Goedkeurende verklaring accountant

Niet van toepassing.

7.4 Stortingsverplichting aandelen

(1^e verslag)

Het aandeelhoudersregister is opgevraagd.

(2^e verslag)

De aandelen zijn bij oprichting van gefailleerde volgestort door middel van inbreng van de ondernemingen V.O.F. Dutch Montain Orchids en V.O.F. Peerdeman Opkweek. De verklaring ex artikel 2:204a lid 2 BW is afgegeven door de heer E.S. de Boer van Flynth Adviseurs en Accountants B.V. te Zwaagdijk-Oost. Dit punt is afgewikkeld.

7.5 Onbehoorlijk bestuur

1^e verslag:

Zie 7.2.

(2^e verslag)

Geen wijzigingen. Dit punt is afgewikkeld.

7.6 Paulianeus handelen

(1^e verslag)

In onderzoek.

(2^e verslag)

Er zijn geen paulianeuze transacties aangetroffen. Dit punt is afgewikkeld.

8. CREDITEUREN

8.1 Boedelvorderingen

(1^e verslag)

Er zijn nog geen boedelvorderingen aangemeld bij de curator. In elk geval zullen het salaris van de curator en de verschotten en de kosten met betrekking tot de loondoorbetalingverplichting als boedelvorderingen kunnen worden aangemerkt.

(2^e verslag)

Het UWV heeft een vordering ad € 55.157,96 ingediend.

3^e verslag:

Geen wijzigingen.

8.2 Preferente vordering(en) van de fiscus

(1^e verslag)

De fiscus heeft een vordering van € 149.348,-- aangemeld terzake achterstallige loonheffingen en motorrijtuigenbelastingen. Verder zal een vordering terzake 29 lid 2 Wet OB worden ingediend.

(2^e verslag)

De fiscus heeft haar vordering terzake achterstallige loonheffingen en motorrijtuigenbelastingen verhoogd naar € 160.386,00. De vordering terzake artikel 29 lid 2 Wet OB is nog niet ingediend.

3^e verslag:

De fiscus heeft haar vordering inmiddels verhoogd naar € 160.580,00. De vordering terzake artikel 29 lid 2 Wet OB is nog niet ingediend.

8.3 Preferente vordering(en) van het UWV

(1^e verslag)

Nog niet aangemeld. Een preferente vordering van het UWV wordt wel verwacht.

(2^e verslag)

Het UWV heeft een preferente vordering ingediend groot € 30.977,71, waarvan € 4.803,07 van gelijke rangorde als de preferente vordering van de fiscus.

3^e verslag:

Geen wijzigingen.

8.4 Andere preferente crediteuren

(1^e verslag)

Nog niet aangemeld.

(2^e verslag)

Een van de voormalig werknemers van gefailleerde heeft een vordering terzake achterstallige verlofuren ingediend ad € 3.243,52.

3^e verslag:

Geen wijzigingen.

8.5 Aantal concurrente crediteuren

(1^e verslag)

Thans 31.

(2^e verslag)

Thans 39.

3^e verslag:

Thans 41.

8.6 Bedrag concurrente crediteuren

(1^e verslag)

Thans € 6.227.450,21.

(2^e verslag)

Thans € 8.220.834,28.

3^e verslag:

Thans € 6.718.645,02.

8.7 Verwachte wijze van afwikkeling

(1^e verslag)

Nog niet bekend.

(2^e verslag)

Gezien de boedelvordering van het UWV en de te verwachte kosten vanwege salaris curator en verschotten zal het faillissement ex artikel 16 Fw. worden afgewikkeld.

3^e verslag:

Geen wijzigingen.

9. OVERIG

9.1 Termijn afwikkeling faillissement

(1^e verslag)

Nog niet bekend.

(2^e verslag)

Het faillissement zal na ontvangst van de vordering van de fiscus ex artikel 29 lid 2 OB voor opheffing worden voorgedragen.

3^e verslag:

Geen wijzigingen. De verwachting is dat het faillissement de komende verslagperiode voor opheffing kan worden voorgedragen.

9.2 Plan van aanpak

(1^e verslag)

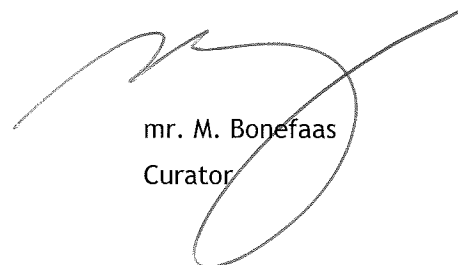
De bedrijfsmiddelen zullen worden verkocht. Verder zullen de schulden verder worden geïnventariseerd en zal de administratie nader worden onderzocht. De positie van de boedel met betrekking tot de participatiereserves en ledenleningen van/aan Flora Holland zal nader worden beoordeeld. Ook zal het onderzoek naar onbehoorlijk bestuur en eventueel paulianeus handelen worden voortgezet.

(2^e verslag)

Het faillissement zal na ontvangst van de vordering van de fiscus ex artikel 29 lid 2 OB voor opheffing worden voorgedragen.

3^e verslag:
Geen wijzigingen.

Hoorn, 28 januari 2016



mr. M. Bonefaas
Curator