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

Betreft

Verslagnummer	**9**
Datum verslag	**27-12-2022**
Insolventienummer	**F.15/20/134**
Toezichtzaaknummer	**NL:TZ:0000139523:F001**
Datum uitspraak	**24-04-2020**

R-C	**mr. M.P. de Valk**
Curator	**mr D. Sluis**

Algemene gegevens

Naam onderneming

Aannemingsbedrijf P. Hussaarts B.V.

29-05-2020
1

Gegevens onderneming

Gefailleerde is opgericht bij akte van 8 april 1993 (KvK 34082262) en statutair gezeteld te IJmuiden. Het vestigingsadres is Deutzstraat 3 te (1976 BL) IJmuiden.

29-05-2020
1

Enig aandeelhouder en bestuurder is R.P. Hussaarts Holding B.V. Bestuurders van R.P. Hussaarts Holding B.V. zijn P. Hussaarts Beheer B.V. en de heer R.P. Hussaarts.

De bestuurder van P. Hussaarts Beheer B.V. is de heer P.J. Hussaarts.

21-05-2021
5

Activiteiten onderneming

Gefailleerde hield zich bezig met de exploitatie van een aannemings-, verhuur- en reparatiebedrijf voor de grond-, weg- en waterbouw.

29-05-2020
1

Financiële gegevens

Jaar	Omzet	Winst en verlies	Balanstotaal
2019	€ 4.562.784,00	€ -154.076,00	€ 787.980,00
2018	€ 3.393.000,00	€ -125.000,00	€ 611.171,00
2017	€ 2.617.000,00	€ -845.000,00	€ 747.545,00
2020	€ 870.000,00	€ -97.897,00	€ 77.316,00

Toelichting financiële gegevens

Gemiddeld aantal personeelsleden

8	29-05-2020 1

Boedelsaldo

€ 32.991,18	29-05-2020 1
€ 22.149,74	25-08-2020 2
€ 20.718,79	23-11-2020 3
€ 20.805,51	24-02-2021 4
€ 19.230,89	21-05-2021 5
€ 17.623,39	11-11-2021 6
€ 17.684,92	12-04-2022 7
€ 16.826,09	15-10-2022 8
€ 16.645,18	**27-12-2022** **9**

Verslagperiode

van	29-05-2020 1
24-4-2020	

t/m

28-5-2020

van

29-5-2020

t/m

25-8-2020

25-08-2020
2

van

26-8-2020

t/m

23-11-2020

23-11-2020
3

van

24-11-2020

t/m

23-2-2021

24-02-2021
4

van

24-2-2021

t/m

21-5-2021

21-05-2021
5

van

22-5-2021

t/m

11-11-2021

11-11-2021
6

van

12-11-2021

t/m

11-4-2022

12-04-2022
7

van

12-4-2022

t/m

13-10-2022

15-10-2022
8

van

14-10-2022

t/m

27-12-2022
9

Bestede uren

Verslagperiode	Bestede uren
1	149 uur 49 min
2	54 uur 48 min
3	23 uur 36 min
4	29 uur 24 min
5	24 uur 48 min
6	45 uur 42 min
7	48 uur 44 min
8	43 uur 30 min
9	10 uur 42 min
totaal	431 uur 3 min

Toelichting bestede uren

De curator heeft veel tijd besteed aan inventarisatie lopende projecten (ca. 12) en aan het realiseren van een doorstart door een derde partij om de afwikkeling van de projecten zoveel mogelijk veilig te stellen. Er is intensief overleg gevoerd met de bestuurder, met geïnteresseerde partijen, met de taxateur en met de bij de projecten betrokken opdrachtgevers. Daarnaast is de curator benaderd door veel crediteuren die vaak voor aanzienlijke bedragen vorderingen hebben ingediend.

29-05-2020
1

In de tweede verslagperiode is de meeste tijd besteed aan het verwerken van de vele ingediende vorderingen en de communicatie daarover met de crediteuren.

25-08-2020
2

In de derde verslagperiode heeft de curator in het kader van het rechtmatigheidsonderzoek voornamelijk tijd besteed aan inventarisatie/controle van de financiële gegevens van de afgelopen boekjaren, overleg/discussie daarover met het bestuur van gefailleerde en de accountant. De curator heeft zich op onderdelen laten bijstaan door het bureau Nuijten & Nederpel. Zie verder onder Hoofdstuk 7.

23-11-2020
3

Verdere werkzaamheden onderzoek administatie (rekening- courant, voorraad, onderhanden werk) en overleg/correspondentie daarover met accountant, bestuurder en advocaat bestuurder.

24-02-2021
4

Voortgaand onderzoek van administratie, overleg/discussie met (advocaat van) de bestuurders over kwaliteit van ondernemerschap en administratie.

21-05-2021
5

Het totaal bestede uren bedraagt 285,21.

In de achterliggende verslagperiode is het merendeel van de verantwoorde tijd besteed aan (nader) onderzoek naar de rechtmatigheid van het over gefailleerde gevoerde bestuur. Tevens heeft overleg met (de advocaat van) de (middellijk) bestuurders plaatgebonden over de mogelijkheden met de bestuurders een regeling in der minne te treffen inhoudende de afkoop van -

11-11-2021
6

niet erkende - aansprakelijkheid. Er zijn enkele voorstellen gedaan namens de bestuurders die niet tot overeenstemming hebben geleid (zie verder onder 7). Ook is door de curator een verhaalsonderzoek gedaan.

Daarnaast is tijd besteed aan (het voorbereiden van) twee incassodossiers nadat pandhouders in eerste en tweede verband te kennen hebben gegeven niet tot incasso te zullen overgaan (zie verder onder 4 en 5).

Het totaal bestede uren bedraagt 331,61.

De curator is nog steeds in overleg met de advocaat van de (indirect) bestuurders over een minnelijke regeling aangaande de afkoop van de (door de bestuurders betwiste) aansprakelijkheid wegens onbehoorlijk bestuur. Bij dat overleg is inmiddels ook de ING Bank betrokken. Zie verder onder 7.

12-04-2022
7

Het totaal van bestede uren bedraagt 381,57.

In de verslagperiode is een regeling met de bestuurders tot stand gekomen. Er is tijd besteed aan het tot stand brengen daarvan, aan het vastleggen in een VSO en het regelen en checken van betalingen. Omdat de ING Bank betrokken is bij de regeling is er frequent contact en overleg geweest met de bank (zie verder onder 7).

15-10-2022
8

Recent is er met de bank nog discussie ontstaan over een creditering door de bank van een op naam van gefailleerde geregistreerd rekeningnummer waardoor een creditsaldo is ontstaan (zie verder onder 3.8).

Het totaal van bestede uren bedraagt 425,12.

1. Inventarisatie

1.1 Directie en organisatie

Zie ook hierboven, onder "gegevens onderneming". Gefailleerde is een familiebedrijf dat ruim zestig jaar bestaat. De huidige bestuurder heeft in 2015 de onderneming overgenomen van zijn vader (P. Hussaarts Beheer B.V.).

29-05-2020
1

1.2 Lopende procedures

N.v.t.

29-05-2020
1

1.3 Verzekeringen

Alle lopende polissen zijn beëindigd.

29-05-2020
1

1.4 Huur

De bedrijfsruimte aan de Deutzstraat 3 te IJmuiden wordt gehuurd van P. Hussaarts Beheer b.v. Na de doorstart/verkoop activa (zie hierna onder 6) is de bedrijfsruimte (feitelijk) in gebruik genomen door de doorstartende partij. Deze situatie zou (nog) niet zijn geformaliseerd. De curator heeft de huurovereenkomst - indien en voor zover nog vereist - op 25 mei 2020 opgezegd met in inachtneming van de wettelijke termijn tegen 31 augustus 2020. Met de doorstartende partij is overeengekomen dat de huurpenningen vanaf 6 mei 2020 voor rekening van die partij komen.

29-05-2020
1

1.5 Oorzaak faillissement

De bestuurder meent dat de oorzaak tweeërlei is. Er zijn geschillen met twee opdrachtgevers over de kwaliteit van geleverd werk en over meerwerk. Deze opdrachtgevers weigeren betaling van bedragen van resp € 437.000,- en € 110.000,- Het geschil met het grootste bedrag is al ontstaan in 2017. Beide niet betaalde vorderingen hebben ingrijpende gevolgen voor de liquiditeit gehad. Daarnaast heet de PFas-problematiek gefailleerde genoodzaakt haar activiteiten gedurende een substantiële periode op te schorten hetgeen een negatief effect op de resultaten heeft gehad. De curator zal nader onderzoek doen naar de achtergronden van het faillissement.

29-05-2020
1

Het valt niet uit te sluiten dat de omstandigheid dat het bestuur van gefailleerde geen, althans onvoldoende werk heeft gemaakt van het op adequate wijze incasseren van grote openstaande posten, althans heeft nagelaten daar een voorziening voor te treffen dan wel een regeling met de betreffende opdrachtgevers, met als gevolg een onevenredige belasting van de liquiditeit, bijgedragen heeft aan de deconfiture.

Tot op heden is bij de curator voor een bedrag van € 190.000,- aan preferente en voor een bedrag ad € 1.632.700,- aan concurrente vorderingen ingediend. Afgezet tegen een omzet over 2019 van ca. € 4.563.000,- wordt het duidelijk dat het bestuur de crediteurenpositie onverantwoord hoog heeft laten oplopen.

25-08-2020
2

Voor concrete feiten en cijfers verwijst de curator naar Hoofdstuk 7.
Aan de eerder bevindingen van de curator kan worden toegevoegd dat de curator uiteindelijk tot het oordeel zal komen dat het bestuur van de onderneming geen adequaat beleid heeft gevoerd gericht op het verbeteren van de vermogenspositie en het zorg dragen voor een verantwoorde financiering. De onderneming is gedurende lange tijd voortgezet, terwijl duidelijk was/moest zijn, dat zij niet aan haar opeisbare verplichtingen zou kunnen voldoen.

23-11-2020
3

In de recente verslagperiode heeft de curator (nader) onderzoek gedaan/laten doen naar de vraag of de administratie voldoet aan de wettelijke eisen. Zie verder onder 7.1.

24-02-2021
4

2. Personeel

2.1 Aantal ten tijde van faillissement

Personeelsleden 29-05-2020

1

8

2.2 Aantal in jaar voor faillissement

2.3 Ontslagaanzegging

Datum	Aantal	Toelichting
28-4-2020	8	
totaal	8	

2.4 Werkzaamheden personeel

Correspondentie bestuurder, werknemers (ontslagbrief) en UWV. 29-05-2020

1

3. Activa

3.1 Onroerende zaken

Toelichting onroerende zaken

N.v.t. 29-05-2020

1

3.2 Werkzaamheden onroerende zaken

Geen. 29-05-2020

1

3.3 Bedrijfsmiddelen

Toelichting bedrijfsmiddelen

In opdracht van de curator - en in samenspraak met de ING Bank als zekerheidseigenaar- heeft Troostwijk Advies en Waardering B.V. (TWA) de bedrijfs- en kantoorinventaris, de voorraden en de projecten geïnventariseerd en gewaardeerd. De resultaten zijn als volgt.

29-05-2020
1

	liquidatiewaarde	Onderhandse waarde
Inventaris	4.350	7.800
voorraad	1.750	8.000
projecten	0	25.100
Totaal	6.100	40.900

Gezien de omvang van de onderneming en de omzetcijfers zijn de waardes van bedrijfsmiddelen en voorraad zeer bescheiden. Dit wordt mogelijk veroorzaakt doordat de meeste bedrijfsmiddelen op de balans van P. Hussaarts Beheer b.v. staan (een controle over de afgelopen boekjaren bevestigt dit), dan wel dat er sprake is van lease door deze entiteit.
De curator zal dit nader onderzoeken.

De curator heeft de stukken kunnen inzien, waaruit blijkt dat het merendeel van de bedrijfsmiddelen in of kort na 2015 zijn overgedragen aan P. Hussaarts Beheer b.v. Ook nadien aangeschafte bedrijfsmiddelen zijn gekocht door en staan op naam van deze entiteit. Deze werden door gefailleerde gehuurd van Beheer.

25-08-2020
2

3.4 Bodemvoorrecht fiscus

Ja, op de inventaris (zie verder onder 5 Bank/zekerheden).

29-05-2020
1

3.5 Werkzaamheden bedrijfsmiddelen

Substantieel. Eerste inventarisatie (foto's) door de curator. Bepreking opdracht aan TWA en de voorwaarden waarop deze de opdracht uitvoert. Instructies aan TWA ter plaatse en het verzorgen van documentatie, met name ook van de lopende projecten.

29-05-2020
1

Controle administratie inzake eigendom bedrijfsmiddelen.

25-08-2020
2

3.6 Voorraden / onderhanden werk

Toelichting voorraden / onderhanden werk

Zie onder 3.3.

29-05-2020
1

Inmiddels is komen vast te staan dat deze posten niet in de reguliere administratie van gefailleerde werden bijgehouden maar, zoals de accountant van gefailleerde aangeeft "extra-comptabel" werden geboekt. Of en in hoeverre dat van invloed kan zijn op de verplichtingen die art 2:10 BW aan een onderneming oplegt zal nog moeten blijken.

23-11-2020
3

3.7 Werkzaamheden voorraden / onderhanden werk

Zie onder 3.3. 29-05-2020
1

3.8 Andere activa

Toelichting andere activa

Niet aangetroffen. 29-05-2020
1

Er zijn overige activa gerealiseerd tot een bedrag van € 15.334,- Het grootste deel daarvan bestaat uit het uitkeren van een belang dat gefailleerde had in Stichting SPG Noord- Holland. Daarnaast zijn enkele kleinere bedragen ontvangen aan restituties. 25-08-2020
2

Mogelijk nog te ontvangen boedelbijdragen, zie verder onder 5.8. 24-02-2021
4

Recent heet de fiscus een restitutie van € 1.046,- overgemaakt op de ING-rekening van gefailleerde. Dit bedrag is inmiddels bijgeschreven op de boedelrekening. 15-10-2022
8

Ook recent is de door gefailleerde aangehouden rekening bij de ING Bank gecrediteerd met een bedrag van € 117.267,59 waardoor een credit saldo van € 53.269,59 is ontstaan.

De curator heeft de bank om een toelichting gevraagd over de achtergrond van deze creditering. De bank heeft laten weten dat het hier een administratieve fout betreft van de verwerking van de betaling(en) onder de borgstelling(en) van de bestuurders. De bank is niet eenduidig in zijn berichtgeving aan en stellingnames jegens de curator. Eerst was er sprake van een administratieve vergissing, vervolgens van onverschuldigde betaling. Inmiddels heeft de bank eigener beweging en zonder toestemming van de curator het creditsaldo weer afgeroomd.

De curator heeft vooralsnog het standpunt ingenomen dat het ontstane creditsaldo onderdeel is gaan uitmaken van het actief in de boedel, dat alleen de curator bevoegd is daarover te beschikken en dat de bank niet gerechtigd was dit saldo terug te boeken. Immers de bank heeft erkend dat hier sprake is geweest van een betaling; of deze wel of niet onverschuldigd was en wat de consequenties daarvan kunnen zijn (onmiddellijke terugbetaling of te kwalificeren als concurrente boedelvordering) moet nog worden vastgesteld. De curator heeft de bank verzocht op korte termijn hierover een standpunt in te nemen.

3.9 Werkzaamheden andere activa

Geen. 29-05-2020
1

Summier. 25-08-2020
2

4. Debiteuren

4.1 Debiteuren

Toelichting debiteuren

De debiteurenportefeuille is verpand aan de ING Bank N.V. Na overleg heeft de bank gekozen om de debiteurenincasso in eigen beheer te houden. De bank moet de curator nog wel de verzamelpandakte van 23 april 2020 en bewijs van registratie daarvan toezenden.	29-05-2020 1
De curator heeft de geregistreerde verzamelpandakte d.d. 23 april 2020 van de bank ontvangen.	25-08-2020 2
In de afgelopen verslagperiode heeft P. Hussaarts Holding b.v. zich via haar advocaat bij de curator gemeld met een beroep op pandrecht in tweede verband op vorderingen op derden. De curator heeft aan de hand van aan hem verschafte documentatie dit pandrecht erkend. Zie verder onder 5.4.	24-02-2021 4
De ING Bank heeft aan de curator laten weten dat zij haar pandrechten op vorderingen van gefailleerde op derden prijs geeft. Daarmee is de pandhouder in tweede verband, P. Hussaarts Holding b.v. gerechtigd geworden de vorderingen te incasseren. Het gaat in feite om twee vorderingen, een op Kreekrijk Beheer b.v. als medevennoot in OCK Kreekrijk ad € 474.158,- (hoofdsom) en een op DeNijs ad € 173.079,70 (hoofdsom). Beide vorderingen worden betwist. Recent heeft P. Hussaarts Holding aan de curator laten weten dat zij onder handhaving van haar rechten als pandhoudster bij gebrek aan financiële middelen niet tot incasso van deze vorderingen zal overgaan. Ten gevolge daarvan is thans de boedel (weer) gerechtigd de incasso ter hand te nemen. De curator heeft de dossiers onder zich genomen en vooralsnog - onder handhaving van de rechten van de boedel - de betreffende debiteuren verzocht te laten weten of er bereidheid bestaat tot overleg over een minnelijke regeling. Het antwoord wordt nog afgewacht. Mocht dit negatief zijn of niet tot een oplossing leiden, dan zal de curator zich beraden op het (laten) nemen van rechtsmaatregelen.	11-11-2021 6
De in het verslag genoemde twee debiteuren hebben vooralsnog geen (OC Kreekrijk) of slechts een geringe (DeNijs) bereidheid getoond tot het treffen van een minnelijke regeling met de curator. De curator heeft even pas op de plaats gemaakt voor wat betreft verdere acties - ook gezien het geringe boedelactief - in afwachting van de uitkomst van het overleg met de bestuurders dat nog steeds gaande is (zie verder onder 7). De curator heeft aan de bestuurders laten weten dat noch de boedel noch de curator pro se enige aansprakelijkheid zal aanvaarden voor de gevolgen die het tijdsverloop eventueel kan hebben voor de mogelijkheden om tot incasso te geraken.	12-04-2022 7
De curator is voor wat betreft de haalbaarheid van de incasso's op OCK Kreekrijk en De Nijs te rade gegaan bij resp. de advocaat (specialist bouwrecht) en het bestuur van gefailleerde. De uitkomst van dat beraad en de consequenties die daaraan te verbinden zijn zal de curator nog met de rechter-commissaris bespreken.	15-10-2022 8

Zowel in het dossier van OC Kreekrijk als dat van Bouwbedrijf de Nijs en Zonen b.v. ziet de curator - na overleg met de rechter-commissaris - af van het starten van een incassoprocedure. De curator heeft een inschatting gemaakt, mede aan de hand van eerder door in de dossiers namens gefailleerde betrokken advocaten gegeven opinies, van de slagingskansen en daarbij ook in aanmerking genomen de voor de boedel te verwachten kosten in relatie tot het aanwezige boedelactief. Bij de beoordeling van de proceskansen door de curator heeft de door TWA bij de taxatie van de onderhanden werken getrokken conclusie dat de projectadministratie van gefailleerde gebrekkig was ook een rol gespeeld. De proceskansen worden op minder dan 50 % geschat.

27-12-2022
9

4.2 Werkzaamheden debiteuren

Veiligstellen en bestuderen administratie, contact met de bank.	29-05-2020 1
Overleg met door de bank ingeschakeld incassobureau; bestuderen van resultaatsrapportage van incasso.	25-08-2020 2
Divers inzake beroep op pandrecht in tweede verband op vorderingen op debiteuren.	24-02-2021 4
Aanvullende werkzaamheden met betrekking tot vorderingen en incasso daarvan onder het pandrecht in tweede verband. Telefoon- en mailcontact met advocaat van pandhouder in tweede verband P. Hussaarts Beheer B.V.	21-05-2021 5
Overleg, mailcontact met ING Bank over prijsgeven pandrechten. Idem met Hussaarts Holding over afzien van incasso. Bemoeiingen voor het verkrijgen van de twee debiteurendossiers, het bestuderen daarvan, telefonisch contact met advocaten van debiteuren en mailverkeer.	11-11-2021 6
Nader onderzoek in onder 4.1 gemelde dossiers. Overleg met advocaat en bestuur van gefailleerde.	15-10-2022 8

Nader onderzoek van de dossiers met vorderingen op de in 4.1 genoemde debiteuren. Inschatten van proceskansen, overleg met de rechter-commissaris en het indienen van een verzoek aan de rechter-commissaris ex art. 176 lid 2 Faillissementswet.

27-12-2022
9

5. Bank/Zekerheden

5.1 Vordering van bank(en)

€ 155.736,00

29-05-2020
1

Toelichting vordering van bank(en)

Gefailleerde hield bankrekeningen aan bij de ING Bank N.V. De bank heeft een vordering ingediend van € 155.736,-.

Toelichting vordering van bank(en)

25-08-2020
2

De vordering van de bank moeten worden gecorrigeerd aan de hand van de opbrengsten van de debiteurenincasso.

Toelichting vordering van bank(en)

21-05-2021
5

De curator heeft van de ING bank nog geen eindafrekening ontvangen waarin alle betalingen van verpande vorderingen zijn verdisconteerd. De bank heeft de incasso van enkele lastige vorderingen overgelaten aan de (advocaat van de) pandhouder in tweede verband.

Toelichting vordering van bank(en)

12-04-2022
7

De ING Bank heeft de curator laten weten dat zij één of beide (indirect) bestuurders voor haar vordering op gefailleerde heeft aangesproken onder verleende borgstellingen en/of hoofdelijk medeschuldenaarschap. Dat zal mogelijk tot gevolg hebben dat de bank haar in het faillissement ingediende vordering zal moeten intrekken.

Toelichting vordering van bank(en)

15-10-2022
8

De ING Bank is tot uitwinning overgegaan van de door bestuurders verleende borgstellingen. In dat kader heeft de bank - in de wetenschap dat de curator de bestuurders heeft aangesproken op onbehoorlijk bestuur en hoofdelijke aansprakelijkheid voor het tekort in de boedel - de curator verzocht te bevestigen dat hij de betalingen door de bestuurders onder de borgstelling aan de bank niet zou vernietigen op grond van de Pauliana (art 42 e.v. Faillissementswet). De curator heeft het standpunt ingenomen alleen bereid te zijn zo'n bevestiging te geven als de bank substantieel zou bijdragen aan een met de bestuurders te treffen minnelijke regeling. Curator en bank zijn tot een akkoord gekomen, onder meer ook inhoudend het verlenen van finale kwijting over en weer tussen bank en boedel (zie verder onder 7.5)

De door de bank bij de curator ingediende vordering is dus komen te vervallen en zal worden verwijderd van de lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen.

5.2 Leasecontracten

N.v.t. (zie punt 3.3).

29-05-2020
1

5.3 Beschrijving zekerheden

De bank heeft pandrecht gevestigd op inventaris, voorraad en vorderingen op derden (debiteuren totaal ca.€ 240.000,-).

29-05-2020
1

Nu de bank overgegaan is tot uitwinning van de door de bestuurders gestelde borg heeft de bank geen vordering meer op gefailleerde en zijn alle zekerheden komen te vervallen.

15-10-2022
8

5.4 Separatistenpositie

Naast de bank heeft nog een andere partij pandrechten geclaimd; tot nu toe heeft de curator geen bewijsstukken daarvan ontvangen.

29-05-2020
1

Zie ook 4.1.
De pandhouder in tweede verband heeft met de ING Bank afgestemd dat zij door de ING niet geïncasseerde "lastige" vorderingen zal trachten te incasseren. Zij heeft daar een rechtstreeks belang bij omdat zij via een borgstelling aan ING verbonden is. Het gaat met name om twee vorderingen op opdrachtgevers van substantiële omvang. Wellicht dat er geprocedeerd moet worden, maar misschien is ook een schikking mogelijk.

24-02-2021
4

De ING Bank heeft zijn pandrechten op vorderingen op derden prijs gegeven. Hussaarts Holding kan rechten ontlenen aan een pandrecht in tweede verband en heeft aangegeven niet tot incasso te zullen overgaan (zie ook hiervoor onder 4.1).

11-11-2021
6

5.5 Eigendomsvoorbehoud

Enkele partijen hebben een beroep gedaan op het leveren van goederen onder eigendomsvoorbehoud. Gebleken is dat deze goederen niet meer aanwezig waren dan wel verwerkt te zijn.

29-05-2020
1

5.6 Retentierechten

Niet van gebleken.

29-05-2020
1

5.7 Reclamerechten

Niet van gebleken.

29-05-2020
1

5.8 Boedelbijdragen

29-05-2020
1

Toelichting

De curator is met de bank een boedelbijdrage van 10% excl. BTW overeengekomen over de opbrengst van de verkoop van de voorraad en de inventaris. Bank en curator hebben dit bedrag gesteld op € 6.425,- (exclusief bodemzaken).

25-08-2020
2

€ 642,50

Toelichting

De afrekening met de ING bank ziet er als volgt uit..

Verkoopopbrengst voorraad en inventaris EUR 6.425,00
Af: boedelbijdrage 10 % EUR 642,50
taxatiekosten 25 % x € 1.500,- EUR 375,00
21% btw over € 1.017,50 EUR 213,68
EUR 1.231,18
Door boedel aan bank betaald EUR 5.193,82

24-02-2021
4

Toelichting

Waar (verdere) medewerking van de curator nodig zal blijken, heeft deze een boedelbijdrage van 15% (excl. btw) van de netto-opbrengst bedongen.

5.9 Werkzaamheden bank/zekerheden

Bestuderen administratie, telefonisch en schriftelijk contact met diverse partijen. Checken vordering bank, idem zekerheidsdocumentatie. Overleg over taxatie, boedelbijdrage. Voorstel afrekening met bank.

29-05-2020
1

Afrekening met de bank inzake verkoop inventaris en voorraad.

25-08-2020
2

Checken vordering/documentatie pandhouder in tweede verband. Overleg over incassotraject en over boedelbijdrage. Correspondentie en telefoongesprekken. Studie stukken.

24-02-2021
4

Zie onder 4.2.

11-11-2021
6

Het in kaart brengen van de juridische positie van de boedel jegens de bank, meer specifiek in verband met mogelijke paulianeuze handelingen door de laatste met bestuurders.

15-10-2022
8

Overleg met bestuurders en bank, onderhandelingen over door de bank te betalen bijdrage aan de boedel. Vastleggen van het bereikte resultaat (zie onder 7.5).

Werkzaamheden met betrekking tot het op rekening van gefailleerde recent ontstane creditsaldo (zie onder 3.8). Mail verkeer met bank over rechtsgrond, bestemming hiervan (onverschuldigd betaald?).

6. Voortzetten / doorstart onderneming

Voortzetten onderneming

6.1 Exploitatie / zekerheden

N.v.t.

29-05-2020
1

6.2 Financiële verslaglegging

N.v.t.

29-05-2020
1

6.3 Werkzaamheden voortzetten onderneming

Geen.

29-05-2020
1

Doorstarten onderneming

6.4 Beschrijving

Op de datum van het uitspreken van het faillissement waren er ca. 12 lopende projecten in opdracht van verschillende partijen, waaronder diverse gemeentes. De (resterende) netto-waarde van deze opdrachten is door TWA gewaardeerd op € 25.000,-. Diverse opdrachtgevers hebben de curator benaderd en hem op grond van art. 37 Fw verzocht te laten weten of hij de overeenkomst gestand zou doen. De curator heeft dat niet gedaan (kunnen doen), ook omdat hem de middelen ontbraken om afdoende zekerheid voor de nakoming te verstrekken.

29-05-2020
1

Kort na het uitspreken van het faillissement hebben zich vier partijen gemeld bij de curator met interesse voor het overnemen van de activa/voortzetten van de activiteiten. De curator heeft hen voorzien van relevante informatie, waaronder het inventarisatierapport van TWA. Uiteindelijk heeft slechts één partij een bieding uitgebracht op voorraad, inventaris en onderhanden projecten voor een bedrag van € 32.000,- Uiteindelijk is de curator een koopsom van € 40.000,- overeengekomen en zijn de activa, onder de gebruikelijke voorwaarden geleverd aan de koper Floris Infra B.V. De rechter-commissaris en de ING Bank als zekerheidseigenaar hebben hun toestemming verleend voor deze onderhandse verkoop. De koopsom is bijgeschreven op de faillissementsrekening bij de Kasbank.

De curator onderzoekt wat de stand van diverse projecten per faillissementsdatum was qua stand van werk, termijnen en betalingen. Mogelijk dat daar nog baten uit voortvloeien (nog facturen zijn te verzenden) maar diverse partijen hebben al aangegeven dat zij door dat gefailleerde verplichtingen niet is nagekomen schade hebben geleden die men zal willen verrekenen.

De lopende projecten hebben per faillissementsdatum geen baten opgeleverd. Indien en voor zover de boedel uit dien hoofde iets te vorderen had, hebben opdrachtgevers zich beroepen op verrekening als gevolg van door toedoen/nalaten door gefailleerde veroorzaakte materiële en/of vertragingsschade.

25-08-2020
2

6.5 Verantwoording

Zie hiervoor.

29-05-2020
1

6.6 Opbrengst

Toelichting

29-05-2020
1

Zie hiervoor.

6.7 Boedelbijdrage

Toelichting

29-05-2020
1

Zie hiervoor.

6.8 Werkzaamheden doorstarten onderneming

Leggen van contacten met potentiële kopers, opstellen van voorwaarden waaronder geboden kan worden, correspondentie, telefoongesprekken. Verder afhandeling met uiteindelijke koper, opstellen activa- overeenkomst en afstemming met advocaat van koper. Nazorg d.m.v. meewerken aan overztten van diverse contracten op naam koper.

29-05-2020
1

7. Rechtmatigheid

7.1 Boekhoudplicht

In onderzoek. De curator heeft Insolvit B.V. verzocht administratie veilig te stellen en een eerste analyse te maken. De resultaten zijn nog niet bekend.

29-05-2020
1

De curator heeft een drietal rekeningcourantposities in de boekhouding aangetroffen (intercompany) waaruit substantiële vorderingen op Beheer, Holding en privé zouden blijken. De bestuurder meent dat deze posities / bedragen niet kloppen en laat dit momenteel door zijn accountant onderzoeken. De uitkomst wordt binnenkort verwacht. Overigens zal (ook) ongeacht de uitkomst mogelijk vast gesteld kunnen worden dat de administratie niet voldoet aan de wettelijk eisen, nu deze geen getrouw beeld geeft van de rechten en verplichtingen van gefailleerde per faillissementsdatum.

25-08-2020
2

Zie ook onder 3.6.
In opdracht van de curator heeft Nuijten & Nederpel de diverse grootboekrekeningen onderzocht. De uitkomst daarvan is voor de accountant van gefailleerde aanleiding geweest een aantal mutatie op grootboekrekeningen te corrigeren. Of en zo ja in welke mate dit van invloed is geweest op de voor crediteuren van belang zijn de vermogenspositie van gefailleerde wordt nader onderzocht.

23-11-2020
3

Zie ook onder 1.5.
Nader onderzoek met behulp van derden van enkele grootboekrekeningen laat zien dat er substantiële verschillen zijn tussen de door de curator aangetroffen administratie en de naderhand door/namens het bestuur van gefailleerde gecorrigeerde administratie. De curator heeft de bestuurder van gefailleerde recentelijk hiermee geconfronteerd en is in afwachting van een reactie.

24-02-2021
4

Het bestuur van gefailleerde blijft via zijn advocaat bij het standpunt dat de door gefailleerde gevoerde administratie voldoet aan de wettelijke vereisten (art. 2:10 BW).

11-11-2021
6

7.2 Depot jaarrekeningen

2018: 8 november 2019
2017: 21 december 2018
2016: 2 november 2017

29-05-2020
1

7.3 Goedkeuringsverklaring accountant

N.v.t.

29-05-2020
1

7.4 Stortingsverplichting aandelen

N.v.t.

29-05-2020
1

7.5 Onbehoorlijk bestuur

Toelichting

29-05-2020
1

In onderzoek.

Toelichting

25-08-2020
2

Zie 1.5 en 7.1.

Toelichting

23-11-2020
3

Zie ook hierboven onder 1.5.
De curator is aan de hand van de administratie tot de navolgende vaststellingen gekomen.

Eigen Vermogen:

2017 -/- 719.298,-
2018 -/- 844.518,-
2019 *-/- 1.063.267,-*
2020 -/- 1.141.064,-

- cijfers uit kolommenbalans, definitieve stukken niet beschikbaar.

Openstaande posten crediteuren per 24.04.2020:

30-60 dagen 258.479,-
60-90 dagen 257.282,-

90 dagen 886.974,-
Totaal 1.402.735,-

Bij curator ingediend:

Boedelvorderingen (vnl. UWV) 57.474,-
Preferente vorderingen (Belastingdienst) 236.058,-
Concurrente vorderingen (handelscrediteuren) 1.898.948,-
Tekort in de boedel * 2.192.480,-

- exclusief op faillissementsrekening aanwezige saldo van ca 33.000,-, exclusief eventuele betwistingen en exclusief faillissementskosten, waaronder salaris curator.

Resultaten onderzoek mutaties grootboekrekeningen:

De wijzigingen op rekening 1800 zijn substantieel. Ook treedt er een substantiële wijziging op in de rekening-courant met P. Hussaarts Beheer B.V. omdat er voor 2019 en 2020 aanzienlijk hogere kosten zijn berekend voor huur van machines en voor de managementvergoeding. De diverse noodzakelijke correcties hebben tot gevolg dat over 2019 en 2020 een aanzienlijk lager resultaat is behaald dan uit de boekhouding per 24.04.2020 kon blijken.

Onderhanden werken en voorraden:

De stand van OHW en de voorraden en de mutaties daarin werden "extra-comptabel" geadministreerd. Uit een overzicht zou blijken dat per 6 april 2020 aan OHW € 243.843,- openstond en aan voorraad voor een bedrag van € 59.000,- aanwezig was. Deze bedragen wijken in ernstige mate af van de uitkomst van de taxaties die Troostwijk heeft uitgevoerd. De door Troostwijk afgegeven waardes (op basis van onderhandse verkoop) gaven voor de voorraad een bedrag van € 8.000,- en voor de onderhanden projecten een bedrag van € 25.100,-

Voorlopige conclusie:

De (voorlopige) conclusies uit bovenstaande bevindingen zijn de volgende.

De administratie heeft niet voldaan aan de wettelijke vereisten, die inhouden dat er op elk willekeurig moment op eenvoudige wijze een betrouwbare inzage moet kunnen worden verkregen in de rechten en verplichtingen (bezittingen en schulden) van de onderneming. Dat lijkt gezien de materiële correcties in saldi van grootboekrekeningen en de invloed daarvan op het resultaat niet het geval geweest. Evenmin voldeed de administratie van de voorraad en het onderhanden werk aan de daaraan te stellen eisen en was niet in overeenstemming met de feitelijke situatie. In beginsel kan dit gekwalificeerd worden als onbehoorlijk bestuur.

Het beeld dat aan de hand van de cijfers/resultaten over de afgelopen boekjaren wordt verkregen laat zien dat de onderneming op onverantwoorde wijze is gevoerd met als gevolg grote schade voor derde partijen. Er is in ieder geval vanaf 2017 continue met een negatief eigen vermogen gewerkt en in de opeenvolgende jaren geen positief resultaat behaald. Het bestuur heeft nagelaten om adequate maatregelen te nemen om de balanspositie en de resultaten te verbeteren, zodanig dat de continuïteit van de onderneming werd gewaarborgd en werd zorg gedragen voor het voldoen van openstaande en nieuw aan te gaan verplichtingen. In tegendeel, in een situatie waarin crediteuren gedurende langere tijd niet werden voldaan ging de onderneming steeds opnieuw nieuwe verplichtingen aan.

De curator heeft het bestuur geconfronteerd met bovenstaande bevindingen en het bestuur uitgenodigd zijn visie daar op te geven. Het bestuur heeft toegezegd dat binnenkort, ondersteund door zijn accountant, te zullen doen.

Vervolgens zal de curator bezien of hij over zal gaan tot formele aansprakelijkstelling van het bestuur ex art. 2:248 lid 2 BW en/of ex art 2: 9 BW.

24-02-2021
4

Toelichting

Zie 7.1.

21-05-2021
5

Toelichting

In overleg met de rechter-commissaris heeft de curator een extern bureau

opdracht gegeven verhaalsonderzoek te doen met betrekking tot de (middellijk) bestuurders van gefailleerde. De uitkomsten daarvan zijn nog niet bekend.
Wel is de curator recentelijk benaderd door de advocaat van de bestuurders met de mededeling dat men toch wil pogen tot een minnelijke regeling te komen met de curator, zonder erkenning van enige aansprakelijkheid. De curator heeft laten weten een voorstel daartoe van de bestuurders in overweging te willen nemen en wacht dat af.

12-04-2022
7

Toelichting

Mede op basis van de bevindingen van het externe bureau is de curator tot de slotsom gekomen dat het bestuur van gefailleerde verzuimd heeft tijdig maatregelen te treffen om een faillissement te voorkomen en aldus derden (crediteuren) schade heeft berokkend. De elders in het verslag vermelde problemen met twee grote opdrachtgevers manifesteerden zich in oktober 2018. De onbetaald gebleven vorderingen (tot een bedrag van ca. € 650.000,-) werden alsnog verwerkt in de jaarrekening 2017. Dit droeg in belangrijke mate bij aan de al flinke negatieve vermogenspositie en het verlies.

De curator is van mening dat gezien deze ontwikkelingen en de op dat moment al zwaar negatieve vermogenspositie en het verlies over de voorliggende jaren het bestuur in het najaar van 2018 ingrijpende maatregelen had moeten treffen op basis van een gedegen (liquiditeits-) begroting voor de komende jaren, waarin zichtbaar werd dat en wanneer er weer met zwarte cijfers gewerkt zou kunnen worden.

Het bestuur heeft nagelaten afdoende maatregelen te treffen en is verplichtingen blijven aangaan waarvan het wist, althans behoorde te weten, dat gefailleerde deze niet zou kunnen nakomen en in de wetenschap dat gefailleerde onvoldoende verhaal bood.

De curator is nog steeds in onderhandeling met de bestuurders over een minnelijke regeling ter afkoop van (betwiste) aansprakelijkheid. Inmiddels is ook de ING Bank betrokken bij het overleg.
De bank heeft onlangs de curator laten weten dat zij de bestuurders persoonlijk heeft aangesproken onder borgstellingen en/of medeschuldenaarschap. De bank heeft tegen deze achtergrond de curator verzocht te bevestigen dat hij - gezien de door de boedel op de bestuurders gepretendeerde vordering - geen beroep zou doen op het mogelijk paulianeuze karakter van een door de bank met bestuurders te treffen regeling. De curator heeft de gevraagde bevestiging niet gegeven en aangegeven dat hij dat mogelijk alleen zou willen doen nadat een voor alle partijen (bestuurders, bank en curator) bevredigende regeling tot stand zou zijn gekomen. Bestuurders en bank hebben aangegeven te werken aan een voorstel.

15-10-2022
8

Toelichting

In de verslagperiode heeft de curator met de (indirect) bestuurders en de ING Bank overeenstemming bereikt over een finale minnelijke regeling waarbij bestuurders en bank enerzijds en curator anderzijds elkaar finale kwijting hebben verleend aangaande mogelijke (resterende) verplichtingen die uit de afwikkeling van het faillissement zouden kunnen voortvloeien. In het kader van de regeling is een betaling aan de boedel afgesproken van totaal € 90.000,- welk bedrag op de boedelrekening is ontvangen. Van dit bedrag is € 60.000,- rechtstreeks door de bestuurders voldaan en € 30.000,- door de ING Bank. De daaraan mogelijk ten grondslag liggende afspraken tussen bestuurders en de

bank zijn de curator niet bekend en voor de afwikkeling van de boedel ook niet relevant. Onderdeel van de regeling is ook dat de bestuurders definitief hun mogelijke rechten als pandhouder van de vorderingen op derden ten gunste van de boedel hebben prijsgegeven.

7.6 Paulianeus handelen

Toelichting

29-05-2020
1

In onderzoek.

Nee

15-10-2022
8

Toelichting

Niet vast gesteld.

7.7 Toelichting rechtmatigheid

Op basis van de informatie verkregen van een extern bureau en van de belastingdienst kan komen vast te staan dat de (middellijk) bestuurders tot op zekere hoogte verhaal bieden waarmee het tekort in de boedel kan worden teruggebracht. Mede gezien de relatief geringe omvang van het boedelactief is de curator voornemens met het oog op een jegens de bestuurders te entameren procedure en beroep te doen op de Garantstellingsregeling (art. 2: 248 lid 10 juncto art. 2:138 lid 10 BW).

11-11-2021
6

7.8 Werkzaamheden rechtmatigheid

Veiligstellen en bestuderen administratie.

29-05-2020
1

Onderzoek grootboekrekeningen(intercompany), overleg met bestuurder, de accountant en bureau Insolvit.

25-08-2020
2

Substantieel, onderzoek jaarrekeningen, grootboeken, overleg met accountant van gefailleerde, met Nuijten & Nederpel en met het bestuur van gefailleerde.

23-11-2020
3

Overleg met (de advocaat van) de bestuurders over een regeling in de minne. Bestudering voorstellen en het formuleren van een reactie daar op. Bespreking, schriftelijk en telefonisch contact.

11-11-2021
6

Divers met betrekking tot het onderhandelen over en het tot stand komen van een finale regeling met bestuurders en bank. Mailverkeer, telefoongesprekken, onderhandelingen, bestuderen van stukken. Overleg met de rechter-commissaris via Toezicht en telefonisch.

15-10-2022
8

Het opstellen van een concept Vaststellingsovereenkomst en aanpassingen daarin. Vastleggen van de afspraken met de ING bank.

8. Crediteuren

8.1 Boedelvorderingen

Toelichting

Salaris curator P.M.

29-05-2020
1

€ 57.473,99

23-11-2020
3

Toelichting

UWV
Salaris curator P.M.

8.2 Pref. vord. van de fiscus

€ 151.991,00

29-05-2020
1

€ 189.677,00

25-08-2020
2

€ 193.785,00

23-11-2020
3

€ 195.774,00

21-05-2021
5

8.3 Pref. vord. UWV

Toelichting

Nog niet bekend.

29-05-2020
1

€ 37.919,88

23-11-2020
3

8.4 Andere pref. crediteuren

Toelichting

Voor zover bekend geen.

29-05-2020
1

€ 311,07

25-08-2020
2

€ 4.352,79

23-11-2020
3

8.5 Aantal concurrente crediteuren

72	29-05-2020 1
122	25-08-2020 2
127	23-11-2020 3
126	11-11-2021 6
125	15-10-2022 8

8.6 Bedrag concurrente crediteuren

€ 1.081.989,65	29-05-2020 1
€ 1.632.694,18	25-08-2020 2
€ 1.898.948,37	23-11-2020 3
€ 1.911.102,64	21-05-2021 5
€ 1.755.366,64	15-10-2022 8

Toelichting

De vordering van de ING is verwijderd, zie punt 5.1.

8.7 Verwachte wijze van afwikkeling

Nog niet bekend.	29-05-2020 1
Gezien het boedelactief en de kosten van de afwikkeling verwacht de curator dat er geen uitkering aan concurrente schuldeisers zal kunnen plaatsvinden. Of er een opheffing ex art. 16 dan wel art. 137a Faillissementswet zal plaatsvinden is nog onduidelijk.	15-10-2022 8

8.8 Werkzaamheden crediteuren

Aanschrijven crediteuren uit de administratie, verwerken ingediende vorderingen, telefonisch en schriftelijk contact met diverse crediteuren.	29-05-2020 1

9. Procedures

9.1 Naam wederpartijen

N.v.t.

29-05-2020
1

9.2 Aard procedures

N.v.t.

29-05-2020
1

9.3 Stand procedures

N.v.t.

29-05-2020
1

9.4 Werkzaamheden procedures

Geen.

29-05-2020
1

10. Overig

10.1 Plan van aanpak

- afrekening lopende projecten
- onderzoek crediteuren
- afronden pandrecht ING
- onderzoek rechtmatigheid

29-05-2020
1

- bijwerken crediteurenposities (boedel., preferent en concurrent);
- opstellen finale afrekening ING Bank na incasso debiteuren;
- voortgezette controle administratie, mutaties in rekeningcourantvorderingen (intercompany).

25-08-2020
2

- opstellen finale afrekening ING Bank na afronding incasso debiteuren;
- voortgaand onderzoek naar/overleg over onbehoorlijk bestuur en de gevolgen daarvan.

23-11-2020
3

- opstellen finale afrekening met ING Bank;
- idem pandhouder in tweede verband;
- voortgaand onderzoek/maatregelen in het kader van onbehoorlijk

24-02-2021
4

bestuur en de gevolgen daarvan.

- afronden pandrecht/afrekening ING Bank;
- idem relatie 2e pandhouder;
- afsluiten rechtmatigheidsonderzoek;
- tot stand brengen van minnelijke regeling met bestuurders;
- administratieve afwikkeling.

21-05-2021
5

- incasso vorderingen op Kreekrijk Beheer b.v en DeNijs b.v., onderzoek naar mogelijkheden van een minnelijke regeling;
- onderzoek mogelijkheden de bestuurders in rechte aan te spreken, zo mogelijk met behulp van de Garantstellingsregeling;
- administratieve afwikkeling.

11-11-2021
6

- voortgaand overleg met bestuurders en ING Bank

12-04-2022
7

- Besluit over incasso vorderingen op Kreekrijk en DeNijs;
- Voortgaand overleg met ING Bank over (de gevolgen van) de creditering van de rekening van gefailleerde bij de bank;
- Administratieve afwikkeling.

15-10-2022
8

Alle actiepunten zijn afgerond.

27-12-2022
9

10.2 Termijn afwikkeling faillissement

Nog niet bekend.

29-05-2020
1

Dit is het eindverslag.

27-12-2022
9

10.3 Indiening volgend verslag

10.4 Werkzaamheden overig

Opstellen onderhavig verslag.

29-05-2020
1

Bijlagen

Bijlagen