

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

Betreft

Verslagnummer	8
Datum verslag	09-07-2021
Insolventienummer	F.05/19/93
Toezichtzaaknummer	NL:TZ:0000096399:F001
Datum uitspraak	05-03-2019


R-C	mr. S. Boot
Curator	mr E.R. Looijen

Algemene gegevens


Naam onderneming

Biz-Niz Confectie B.V. 10-04-2019
 1

Gegevens onderneming

De besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid Biz-Niz Confectie B.V., statutair gevestigd te Oosterhout (Gld.) en kantoorhoudende aan het adres Waaldijk 9, 6673 MC in Andelst en ingeschreven in het handelsregister van de Kamer van Koophandel onder nummer 10034579. 10-04-2019
 1

Activiteiten onderneming

Het vervaardigen van overige bovenkleding, het ontwerpen, fabriceren, import en export van confectie en groothandel in decoratiemateriaal. 10-04-2019
 1

Financiële gegevens

Jaar	Omzet	Winst en verlies	Balanstotaal
2017	€ 6.456.162,00	€ 17.638,00	€ 2.999.481,00
2018	€ 5.981.137,00		
2016	€ 5.669.820,00	€ -232.364,00	€ 3.789.992,00

Toelichting financiële gegevens

Gefailleerde hanteerde in het verleden een boekjaar gelijk aan het kalenderjaar. Bij notariële akte van 3 oktober 2013 zijn de statuten gewijzigd als gevolg waarvan het boekjaar loopt van 1 oktober tot en met 30 september van elk jaar.

10-04-2019



Het jaar 2016 is het boekjaar lopende van 1 oktober 2015 tot en met 30 september 2016.

Het jaar 2017 is het boekjaar lopende van 1 oktober 2016 tot en met 30 september 2017.

Het jaar 2018 is het boekjaar lopende van 1 oktober 2017 tot en met 30 september 2018. De jaarrekening 2018 was op de datum faillietverklaring nog niet vastgesteld. Ten aanzien van dat boekjaar zijn de voorlopige cijfers vermeld.

De vermelde omzet betreft de netto-omzet.

Gemiddeld aantal personeelsleden

22

10-04-2019



Boedelsaldo

€ 117.500,00

10-04-2019



€ 131.480,13

15-08-2019



€ 85.515,67

18-02-2020



€ 81.885,67

19-05-2020



€ 153.736,05

19-08-2020



€ 153.433,55

23-02-2021










€ 163.933,55

09-07-2021



Verslagperiode

van 5-3-2019	10-04-2019  1
t/m 10-4-2019	
van 11-4-2019	15-08-2019  2
t/m 15-8-2019	
van 15-8-2019	15-11-2019  3
t/m 15-11-2019	
van 16-11-2019	18-02-2020  4
t/m 18-2-2020	
van 19-5-2020	19-08-2020  6
t/m 19-8-2020	
van 20-8-2020	23-02-2021  7
t/m 23-2-2021	
van 24-2-2021	09-07-2021  8
t/m 9-7-2021	

Bestede uren

Verslagperiode	Bestede uren
1	70 uur 24 min
2	35 uur 6 min
3	23 uur 54 min
4	9 uur 12 min
5	7 uur 42 min
6	6 uur 42 min
7	10 uur 30 min
8	15 uur 48 min
totaal	179 uur 18 min

Toelichting bestede uren

1. Inventarisatie

1.1 Directie en organisatie

Sinds 29 april 2016 is EMS Agro International B.V. enig aandeelhouder van gefailleerde. De heer J.M.C. Thoonen is sinds 1 januari 2011 enig bestuurder van gefailleerde. De heer Thoonen is eveneens enig bestuurder van EMS Agro International.

10-04-2019



1

1.2 Lopende procedures

Ten tijde van de faillietverklaring waren er geen procedures aanhangig.

10-04-2019



1

1.3 Verzekeringen

Ten tijde van de faillietverklaring waren er zestien lopende verzekeringen bij enkele verzekeringsmaatschappijen waaronder diverse schade- en aansprakelijkheidsverzekeringen en arbeidsongeschiktheid-, rechtsbijstand- en reisverzekeringen.

10-04-2019



1

De verzekeringen zijn afgesloten via een assurantietussenpersoon. De premies werden per kwartaal voldaan. De tussenpersoon heeft aan de curator bevestigd dat, op één kredietverzekering na, er volledige dekking was tot 1 april 2019.

1.4 Huur

Gefailleerde huurde een pand aan de Waaldijk 9 in Andelst. Dit pand is eigendom van de heer Thoonen. De huurovereenkomst is per 1 maart 2019 beëindigd met wederzijds goedvinden.

10-04-2019



Voor zover de curator bekend, werden geen andere (on)roerende zaken gehuurd.

1.5 Oorzaak faillissement

Volgens de bestuurder van gefailleerde liggen de volgende oorzaken aan het faillissement ten grondslag.

10-04-2019



Gefailleerde hanteerde een private labelconcept. Zij ontwierp en maakte kleding voor haar opdrachtgevers en deze opdrachtgevers brachten deze kleding onder eigen naam op de markt. Tot de opdrachtgevers behoorden de inmiddels gefailleerde retailwinkels V&D, Witteveen en Promiss. Andere opdrachtgevers van gefailleerde hebben als gevolg van reorganisaties en overnames nieuwe keuze gemaakt ten aanzien van het ontwerp, de vervaardiging en inkoop van hun producten. Dit heeft zijn financiële weerslag gehad op de positie van gefailleerde.

In 2018 heeft gefailleerde haar prognose bij moeten stellen. Haar personeelsbestand was te groot, maar als gevolg van de hoogte van de transitievergoedingen in combinatie met het afspiegelingsbeleid behoorde een personeelssanering niet tot de mogelijkheden.

In februari 2019 heeft gefailleerde een akkoord aangeboden aan haar schuldeisers. In dat kader is ook de huurovereenkomst beëindigd. Tweede pandhouder en aandeelhouder EMS Agro International B.V. was bereid om afstand te doen van haar pandrecht waardoor zij de positie van concurrent schuldeiser zou innemen indien alle schuldeisers met het akkoord zouden instemmen. Aan concurrente schuldeisers zou 25% van hun vordering worden uitgekeerd en aan preferente schuldeisers 50%. Alle vorderingen tot € 500 zouden volledig worden voldaan. De werknemers hebben een aanbod ontvangen inhoudende dat zij twee maanden salaris zouden ontvangen indien zij vrijwillig ontslag zouden nemen.

Eind februari 2019 bleek dat een akkoord niet haalbaar was: verschillende crediteuren weigerden daarmee in te stemmen. Deze schuldeisers kunnen een beroep doen op een kredietverzekering bij faillissement waardoor zij veel meer dan 25% zullen ontvangen.

Daarop is op 1 maart 2019 de eigen aangifte faillietverklaring ingediend.

2. Personeel

2.1 Aantal ten tijde van faillissement

Personeelsleden

24

10-04-2019

 1

2.2 Aantal in jaar voor faillissement

Personeelsleden

24

10-04-2019

 1

Toelichting

Tot de personeelsleden behoort de heer Thoonen, bestuurder van gefailleerde.

2.3 Ontslagaanzegging

Datum	Aantal	Toelichting
-------	--------	-------------

7-3-2019	24	
----------	----	--

totaal	24	
---------------	----	--

2.4 Werkzaamheden personeel

Afgewikkeld.

19-05-2020

 5

3. Activa

3.1 Onroerende zaken

Toelichting onroerende zaken

Niet van toepassing.

10-04-2019

 1

3.2 Werkzaamheden onroerende zaken

Geen.

10-04-2019

 1

3.3 Bedrijfsmiddelen

Beschrijving	Verkoopopbrengst	Boedelbijdrage
--------------	------------------	----------------

Activa	€ 30.000,00	
--------	-------------	--

totaal	€ 30.000,00	€ 0,00
---------------	-------------	--------

Toelichting bedrijfsmiddelen

Gefailleerde is eigenaar van twee personenauto's, een bedrijfsauto en een aanhangwagen. Daarnaast was gefailleerde eigenaar van diverse machines die gebruikt werden voor het vervaardigen van kleding.

10-04-2019

 1

3.4 Bodemvoorrecht fiscus

De Belastingdienst heeft een vordering ingediend. Gefailleerde heeft zich aanvankelijk op het standpunt gesteld dat het bodemvoorrecht van de fiscus niet van toepassing is, omdat er ten tijde van de faillietverklaring geen fiscale bodem meer was: de huur is immers met onderling goedvinden beëindigd per 1 maart 2019. De curator heeft zich op het standpunt gesteld dat de huurbeëindiging een onverplichte rechtshandeling was en dat het bovendien de vraag is of men een bodem op deze wijze kort voor het faillissement kan laten verdwijnen. Door de belanghebbende tweede pandhouder, EMS Agro International B.V. is dit standpunt ten slotte prijsgegeven. De opbrengst van de bodemzaken wordt door de curator derhalve gereserveerd voor de Belastingdienst.

10-04-2019

 1

3.5 Werkzaamheden bedrijfsmiddelen

Bij de totstandkoming van de nader te bespreken activatransactie zijn EMS Agro International B.V., de koper van de activa, en de curator er vanuit gegaan dat de bodemzaken een waarde vertegenwoordigen van € 30.000,00. In de koopakte is een clause opgenomen, op grond waarvan de bodemzaken zullen worden gewaardeerd. Wanneer 120% van de liquidatiewaarde hoger blijkt te liggen dan het in aanmerking genomen bedrag van € 30.000,00, zal dat verschil door EMS Agro International B.V. worden bijgesteld.

10-04-2019

 1

In de afgelopen verslagperiode heeft het Nederlands Taxatie- en Adviesbureau de roerende zaken gewaardeerd, te weten op 22 mei 2019. Die waardering heeft duidelijk gemaakt dat de liquidatiewaarde van de inventaris moet worden gesteld op € 40.720,00 exclusief btw. De overeengekomen 120% van de liquidatiewaarde blijkt derhalve te liggen op een bedrag van € 48.864,00, als gevolg waarvan er een nacalculatie ter hoogte van € 18.864,00 exclusief btw dient plaats te vinden. Tussen de koper, EMS Agro International B.V., en de curator dienen er nog diverse berekeningen plaats te vinden, omdat EMS Agro International B.V. tevens pandhouder is en de curator bedragen heeft ontvangen, die de pandhouder toekomen. Het onderhavige bedrag zal worden betrokken in de eerstvolgende verrekening.

15-08-2019

 2

In de afgelopen verslagperiode heeft zich nog een aantal mutaties voorgedaan, die dienen te worden betrokken in de afrekening met EMS Agro International B.V. Een complicerende factor is de opstelling van de Belastingdienst, waarvoor de curator verwijst naar paragraaf 4.2. De curator streeft er naar om eind november 2019 tot tussentijdse afrekening over te gaan.

15-11-2019

 3

In het derde verslag heeft de curator melding gemaakt van een aantal mutaties dat nog in de financiële afwikkeling diende te worden betrokken. Het gaat om vier inkomende betalingen op de rekening van gefailleerde bij Rabobank. De voorlopige afrekening ziet er als volgt uit.

19-05-2020

 5

Vorderingen boedel op EMS Agro International B.V.

- Overnamesom ad € 135.000: voldaan.
- Nacalculatie bodemzaken ex artikel 2.2 koopovereenkomst: € 18.864,--.
- Voorlopige afrekening door boedel af te dragen BTW over boedelfacturen ad circa € 41.000,--

Totaal circa € 59.864,--

Dit bedrag kan circa € 13.000,-- lager uitvallen, wanneer de boedel kans ziet om vooraftek te genieten ter zake van door EMS Agro International BV voorgesloten omzetbelasting.

Vorderingen van EMS Agro International BV op boedel

- 2/5 FNG International € 3.616,57
- 10/5 MV Retail BV € 303,71
- 18/7 MV Retail BV € 13.990,02
- 18/7 MV Retail BV € 13.658,99
- 8/8 Kroll & De Vries € 7.558,16
- 9/8 Belastingdienst restitutie WTL € 11.852

De eerste betaling valt onder het pandrecht van EMS Agro International B.V. De betalingen afkomstig van MV Retail BV en Kroll & De Vries waren abusievelijk en hadden betrekking op dienstverlening/levering door EMS Agro International B.V. Op dit punt dient de curator nog het akkoord van de rechter-commissaris te krijgen om deze bedragen door te betalen aan EMS Agro International B.V. Van de laatste betaling stelde de curator inmiddels vast, dat deze onder het pandrecht van EMS Agro International B.V. valt, dat de betaling door de Ontvanger niet abusievelijk was en dat de Ontvanger in het standpunt van de curator berust. De rechter-commissaris heeft de betaalbaarstelling van deze laatste post al geaccordeerd.

Totaal € 50.979,45

De tussenstand is, dat de boedel nog een bedrag groot € 8.884,55 te vorderen heeft op EMS Agro International B.V., wat kan omslaan in een door de boedel aan EMS Agro International B.V. te betalen bedrag ad € 4.115,45 als de vooraftek van een bedrag van € 13.000,--, dat is voorgesloten door EMS Agro International B.V. in het kader van de versnelde afwikkeling van een internationale transactie, lukt. De curator heeft voorgesteld tussentijdse aangifte omzetbelasting te doen, zodat dit snel duidelijk wordt en partijen finaal kunnen afwickelen.

De boedel heeft nog immer niet financieel afgewikkeld met EMS Agro International B.V. Het voorstel om tussentijds aangifte omzetbelasting te doen is bij EMS Agro International B.V. in goede aarde gevallen. De curator heeft vervolgens een conceptaangifte omzetbelasting opgesteld en deze aan de fiscale adviseur van EMS Agro International B.V. gezonden met het verzoek om daarop commentaar te geven. De curator is nog steeds in afwachting van dat commentaar: ter gelegenheid van de indiening van dit verslag heeft hij de fiscale adviseur van EMS Agro International B.V. gerappelleerd.

19-08-2020



De curator is nog steeds in afwachting van de reactie van de fiscale adviseur van EMS Agro International B.V. op de door hem opgestelde concept OB-aangifte. Na accordering door de fiscale adviseur EMS Agro International B.V. zal deze worden ingediend.

23-02-2021



In de afgelopen verslagperiode is duidelijk geworden dat de curator bij afwikkeling van het onderhavige faillissement onder alle omstandigheden omzetbelasting dient af te dragen. Omdat de curator in een dergelijke situatie niet afhankelijk is van de restitutiebereidheid van de Belastingdienst kan de stap van de in het zesde openbare verslag als oplossing gepresenteerde tussentijds aangifte omzetbelasting achterwege blijven. De curator zal slotaangifte doen en tot afwikkeling overgaan.

09-07-2021



3.6 Voorraden / onderhanden werk

Beschrijving	Verkoopopbrengst	Boedelbijdrage
Orderportefeuille	€ 55.000,00	
totaal	€ 55.000,00	€ 0,00

Toelichting voorraden / onderhanden werk

Ten tijde van de faillietverklaring was er nog sprake van een onderhanden werkpositie van € 300.000,00, die viel en valt onder de reikwijdte van de eerste pandhouder, Rabobank en de tweede pandhouder, EMS Agro International B.V. Voor een gedeelte betrof het nog niet gefactureerd reeds verricht werk en voor een gedeelte betrof het nog orders in uitvoering, die in de boedelperiode zijn afgemaakt. Hiervoor verwijst de curator naar hoofdstuk 6 van dit verslag.

10-04-2019



In het kader van de EMS Agro International B.V. tot stand gekomen koopovereenkomst is door EMS Agro International B.V. een bedrag groot € 55.000,00 schuldig erkend als koopsom voor de orderportefeuille en het overig vlottend actief.

3.7 Werkzaamheden voorraden / onderhanden werk

Ten tijde van de indiening van dit verslag worden de laatste orders afgewerkt.

10-04-2019



In de afgelopen verslagperiode zijn ook de laatste orders volledig afgewerkt.

15-08-2019



3.8 Andere activa

Beschrijving	Verkoopopbrengst	Boedelbijdrage
Goodwill	€ 5.000,00	
totaal	€ 5.000,00	€ 0,00

Toelichting andere activa

Voor de goodwill is door EMS Agro International B.V. als koopsom schuld erkend een bedrag groot € 5.000,00.

10-04-2019



Van de totale koopsom groot € 85.000,00 is derhalve € 30.000,00 gelabeld als materieel actief en het overige deel van de koopsom is gelabeld als immaterieel actief.

3.9 Werkzaamheden andere activa

Niet van toepassing.

10-04-2019



4. Debiteuren

4.1 Debiteuren

Beschrijving	Omvang	Opbrengst	Boedelbijdr.
Vorderingen op opdrachtgevers	€ 1.063.818,00		
totaal	€ 1.063.818,00	€ 0,00	€ 0,00

Toelichting debiteuren

Per datum faillissement bedroeg het onderhanden werk om en nabij € 300.000.

10-04-2019



De debiteuren zijn verpand. De curator verwijst naar onderdeel 5 van het verslag voor een nadere toelichting.

4.2 Werkzaamheden debiteuren

Afwachten rekening en verantwoording tweede pandhouder.

10-04-2019



Ter gelegenheid van de indiening van het onderhavige verslag heeft de curator EMS Agro International B.V. als incasserend pandhouder gevraagd hem in kennis te stellen van de stand van zaken voor wat betreft de debiteurenincasso.

15-08-2019



In de afgelopen verslagperiode heeft de curator een betaling ontvangen van de Belastingdienst, die niet voor de hand lag. De Belastingdienst beschikt namelijk over een omvangrijke vordering en had verrekening kunnen toepassen indien de betaling van de Belastingdienst betrekking had op een préfaillissementsschuld van de Belastingdienst. Dat beroep is niet gedaan. Gelet op de aard van de restitutie heeft de curator de Belastingdienst gevraagd of de restitutie in de ogen van de Belastingdienst een boedelverplichting of een préfaillissementsverplichting betrof. Daarop heeft de Belastingdienst aangegeven dat het in de ogen van de Belastingdienst een préfaillissementsverplichting betrof, die zich leende voor verrekening. De Belastingdienst is zich op het standpunt gaan stellen dat het hier een abusievelijke betaling betreft in de zin van het arrest Ontvangen/mr. Hamm q.q. De curator treedt in overleg met de rechter-commissaris.

15-11-2019



In de afgelopen verslagperiode heeft het hierboven bedoelde overleg met de rechter-commissaris plaatsgehad. De rechter-commissaris deelt de mening van de curator dat hier geen sprake was van een abusievelijke betaling in de zin van het arrest De Ontvanger/mr. Hamm q.q. De Belastingdienst was de restitutie verschuldigd en het bedrag is overgeboekt naar de rechthebbende,

18-02-2020



gefaillieerde. De omstandigheid dat de Belastingdienst verzuimt zich op verrekening te beroepen, maakt nog niet dat de betaling op zichzelf genomen abusievelijk was in de zin van het arrest De Ontvanger/mr. Hamm q.q. Dit standpunt is door de curator overgebracht aan de Belastingdienst. Wanneer de Belastingdienst zich neerlegt bij de visie van de curator zal de curator tot afrekening overgaan met EMS Agro International B.V. als bedoeld in de laatste alinea van paragraaf 3.5.

De curator heeft EMS Agro International B.V. verzocht om uiterlijk op 30 juni a.s. een rekening en verantwoording te zenden met betrekking tot de resultaten van de incassoactiviteiten ten aanzien van de verpande vorderingen.

19-05-2020

 5

Met betrekking tot het dispuut met de Belastingdienst verwijst de curator naar 3.5 van dit verslag.

De Belastingdienst heeft zich neergelegd bij de zienswijze van de curator ten aanzien van de door hem van de Belastingdienst ontvangen betaling, die in de ogen van de curator niet abusievelijk was in de zin van het arrest Ontvanger/mr. Hamm q.q.

19-08-2020

 6

EMS Agro International B.V. heeft vooralsnog niet voldaan aan het verzoek van de curator om rekening en verantwoording af te leggen met betrekking tot de resultaten van de incassoactiviteiten ten aanzien van de verpande vorderingen.

Afgewikkeld.

23-02-2021

 7

Volgens opgave van de pandhouder, EMS Agro International BV, bedroeg het saldo openstaande posten per 6 maart 2019 € 781.019,67. Twee posten konden niet worden geïncasseerd, die een gezamenlijk waarde vertegenwoordigen van € 96.003,22. Tegen de grootste crediteur is een executoriale titel gehaald, doch deze verkeert in betalingsonmacht.

09-07-2021

 **8**

5. Bank/Zekerheden

5.1 Vordering van bank(en)

€ 0,00

10-04-2019

Toelichting vordering van bank(en)

 1

Gefaillieerde bankierde bij Rabobank. De financiering bestond uit een geldlening en een krediet in rekening-courant. Ten tijde van de faillietverklaring bedroeg de vordering van Rabobank € 600.000. Een week na de faillietverklaring is de vordering van Rabobank volledig voldaan.

Gefaillieerde hield daarnaast een bankrekening aan bij Triodos Bank. Ten tijde van de faillietverklaring bedroeg het saldo € 107,50. De curator heeft Triodos Bank verzocht dit bedrag bij te laten schrijven op de boedelrekening.

Toelichting vordering van bank(en)

Op de door gefailleerde bij Rabobank aangehouden rekening bevindt zich nog een saldo van € 71.865,76, dat hoofdzakelijk is opgebouwd uit de onder 3.5 genoemde inkomende betalingen, bestemd voor de pandhouder. In verband met de hierboven genoemde verrekeningsposten heeft de curator Rabobank verzocht het saldo over te hevelen naar de boedelrekening en de rekening op te heffen.

19-05-2020



Toelichting vordering van bank(en)

Op 25 juni 2020 heeft Rabobank het saldo van de rekening-courant onder aftrek van bancaire kosten per saldo een bedrag groot € 71.850,38, overgeschreven naar de boedelrekening. De rekening is opgeheven.

19-08-2020



5.2 Leasecontracten

Vooralsnog niet van gebleken.

10-04-2019



5.3 Beschrijving zekerheden

Rabobank had een eerste pandrecht op de vorderingen, voorraden en inventaris van gefailleerde. Aandeelhouder EMS Agro International B.V. heeft een tweede pandrecht op de vorderingen, voorraden, inventarissen en op de transport- en vervoersmiddelen van gefailleerde. De vordering van EMS Agro International B.V. bedroeg op datum faillissement € 1.278.000.

10-04-2019



5.4 Separatistenpositie

Zoals hiervoor bij onderdeel 5.1. is aangegeven, is de vordering van Rabobank volledig voldaan. EMS Agro International B.V. heeft haar pandrecht op de debiteuren openbaar gemaakt en een aanvang gemaakt met de debiteurenincasso. De curator heeft EMS Agro International B.V. verzocht rekening en verantwoording af te leggen.

10-04-2019



5.5 Eigendomsvoorbehoud

Een tiental crediteuren heeft zich gemeld en een beroep gedaan op een eigendomsvoorbehoud.

10-04-2019



De meeste kwesties met betrekking tot crediteuren die zich hebben beroepen op eigendomsvoorbehoud, zijn opgelost. Ten tijde van de indiening van dit verslag resteerde er nog één wat hardnekkiger kwestie.

15-08-2019



Ook in de afgelopen verslagperiode heeft de wat hardnekkiger kwestie, waaraan de curator heeft gerefereerd in zijn tweede openbare verslag, zich nog niet opgelost.

15-11-2019



In de in het vorige openbare verslag genoemde hardnekkige kwestie hebben zich in de afgelopen verslagperiode geen ontwikkelingen meer voorgedaan.

18-02-2020



5.6 Retentierechten

Tot op heden is geen beroep gedaan op een retentierecht.

10-04-2019



5.7 Reclamerechten

Tot op heden is geen beroep gedaan op het recht van reclame.

10-04-2019



5.8 Boedelbijdragen

€ 60.500,00



Toelichting

In de afgelopen verslagperiode heeft de curator de omzetbelasting ter zake van de boedelbijdrage aan EMS Agro International BV in rekening gebracht. De hoofdsom was reeds betrokken in de voorlopige afrekening. EMS Agro International en de boedel hebben onderling overeenstemming bereikt over hun definitieve afrekening, op basis waarvan EMS International BV een bedrag groot € 10.500,00 aan de boedel heeft voldaan, zulks onder de voorwaarde dat de Belastingdienst in het kader van de definitieve aangifte omzetbelasting door de curator accepteert dat de curator vooraftek pleegt ter zake van door EMS Agro International BV voorgeschoten BTW ad € 12.863,81. Als de Belastingdienst niet akkoord is, dan betaalt EMS Agro International BV het bedrag van € 12.863,81 na, dan wel tekent op eigen kosten bezwaar aan/komt in verzet tegen een eventuele naheffingsaanslag omzetbelasting van de Belastingdienst.

09-07-2021




5.9 Werkzaamheden bank/zekerheden

Afwachten rekening en verantwoording tweede pandhouder en afwickelen eigendomsvoorbehouden.	10-04-2019  1
De curator verwijst naar 4.2 van dit verslag.	15-08-2019  2
De curator verwijst wederom naar 4.2 van dit verslag.	15-11-2019  3
De curator verwijst wederom naar 4.2 van dit verslag.	18-02-2020  4
Zoals onder 4.2 van het onderhavige verslag reeds opgemerkt, zal de curator tussentijds afrekenen zodra de reactie van de Belastingdienst op het standpunt van de curator bekend is.	
Afwachten rekening en verantwoording pandhouder, overboeken saldo rekening courant en opheffen rekening.	19-05-2020  5
Afwachten rekening en verantwoording pandhouder.	19-08-2020  6
De curator heeft de pandhouder gerappelleerd met oog op het doen van rekening en verantwoording.	23-02-2021  7
De curator verwijst in de eerste plaats naar 4.2 van dit verslag. De pandhouder heeft in de afgelopen verslagperiode rekening en verantwoording afgelegd, waarvoor de curator verwijst naar 4.2 van dit verslag. De restantvordering van de pandhouder is € 546.850,55.	09-07-2021  8

6. Voortzetten/doorstart onderneming

Voortzetten onderneming

6.1 Exploitatie / zekerheden

De curator heeft direct na zijn aanstelling onderzocht of het verantwoord was om de onderneming gedurende korte tijd voort te zetten met als doel het realiseren van een positief resultaat bij het uitvoeren van de resterende orders en het vinden van een koper. De risico's van een voortgezette bedrijfsvoering tot 1 april 2019 waren afgedekt, zodat er in de risicosfeer geen onoverkomelijkheden waren.	10-04-2019  1
--	---

6.2 Financiële verslaglegging

Het afwikkelen van de lopende orders heeft de boedel een baat gebracht van € 50.000,00. Dit was mogelijk, omdat EMS Agro International B.V., de tweede pandhouder, bereid was om de inkomende kasstromen na voldoening van de Rabobank - op 7 maart 2019 was de Rabobank volledig voldaan - beschikbaar te stellen voor voortzetting van de exploitatie. De belangrijkste kostenpost werd gevormd door maakloon, verschuldigd aan derden. In de periode tot 1 april zou dit nog tot een cash-out leiden van € 94.000,00. Voor dit bedrag heeft de tweede pandhouder, EMS Agro International B.V., boedelmkrediet verleend. Met doorwerken zou € 195.000,00 kunnen worden gerealiseerd. Bijkomend voordeel voor de tweede pandhouder was, dat de nog niet geïncasseerde facturen op deze wijze volwaardig zouden blijven. Met het doorwerken in de boedelperiode kon een bedrag van € 195.000,00 worden gerealiseerd. Uiteindelijk is tussen EMS Agro International B.V. en de curator de afspraak gemaakt, dat de helft van de te verwachten marge, door partijen vastgesteld op € 50.000,00, in de vorm van een boedelbijdrage door EMS Agro International B.V. schuldig zou worden erkend. De goede en de kwade financiële kansen van de afwikkeling van de nog lopende orders is dus voor rekening en risico van EMS Agro International B.V. gekomen. Afrekening met de boedel heeft plaats gehad, doordat de curator een bedrag groot € 117.500,00 heeft geïncasseerd op de rekening-courant, die de gefailleerde vennootschap aanhield bij Rabobank. Dit bedrag is overgeboekt naar de boedelrekening. Het verschil, dat door EMS Agro International B.V. diende te worden bijgepast, wordt door EMS Agro International B.V. rechtstreeks op de boedelrekening voldaan. Het gaat om een bedrag van € 17.500,00.

10-04-2019



Het ten tijde van de indiening van het eerste openbare verslag niet-voldane gedeelte van de koopsom groot € 17.500,00 is in de afgelopen verslagperiode door de curator ontvangen.

15-08-2019



6.3 Werkzaamheden voortzetten onderneming

Financiële afwikkeling met EMS Agro International B.V.

10-04-2019



De financiële afwikkeling met EMS Agro International B.V. vraagt nog steeds aandacht. In de afgelopen verslagperiode is duidelijk geworden dat EMS Agro International B.V. in de periode dat de onderneming is voortgezet, gefactureerd heeft ten name van de gefailleerde vennootschap, doch de factuurbedragen inclusief btw heeft geïncasseerd, overigens onder afdracht van het overeengekomen bedrag van € 135.000,00. De boedel zal echter aangifte btw moeten doen en de tijdens het voortzetten van de onderneming in rekening gebrachte btw zal moeten worden afgedragen. EMS Agro International B.V. zal deze btw aan de boedel vergoeden. EMS Agro International B.V. heeft terzake van de importgoederen een bedrag van € 13.000,00 aan btw voorgeschoten om vrijgave van deze goederen door de douane te bewerkstelligen. EMS Agro International B.V. stelt zich op het standpunt dat de boedel terzake vooraftek kan claimen zodat EMS Agro International B.V. in eerste instantie een bedrag groot € 28.000,00 aan btw zal vergoeden. De curator zal de zienswijze van EMS Agro International B.V. vooralsnog volgen. Indien ter gelegenheid van de afwikkeling mocht blijken dat de curator geen vooraftek kan claimen voor het bedrag van € 13.000,00, zal hij daaromtrent in overleg treden met EMS Agro International B.V. In dat geval ligt het voor de hand dat er een hercalculatie zal worden gemaakt ten aanzien van het resultaat, dat met doorwerken is gerealiseerd en de verdeling van dat herziene resultaat. Vooralsnog gaan partijen er evenwel van uit dat vooraftek tot de mogelijkheden behoort.

15-08-2019



Zoals de curator hierboven onder 3.5 reeds heeft aangegeven streeft hij ernaar om eind november 2019 tussentijds af te rekenen. De finale afrekening kan pas plaatshebben indien bekend is hoe om moet worden gegaan met de in 4.2 genoemde betaling zijdens de Belastingdienst.

15-11-2019



Doorstarten onderneming

6.4 Beschrijving

De curator verwijst naar de paragrafen 3.5, 3.6, 3.8 en 6.2.

10-04-2019



6.5 Verantwoording

Recapitulerend is er met EMS Agro International B.V. een koopovereenkomst tot stand gekomen op grond waarvan een bedrag groot € 135.000,00 door EMS Agro International B.V. dient te worden voldaan, dat als volgt kan worden opgesplitst:

- € 50.000,00 boedelbijdrage wegens afwikkeling lopende orders;
- € 30.000,00 voor het materieel actief;
- € 50.000,00 voor het vlottend actief;
- € 5.000,00 voor de goodwill.

Inmiddels is de eerste tranche van de koopsom ad € 117.500,00 ontvangen op de boedelrekening. De tweede tranche ad € 17.500,00 zal begin volgende week worden voldaan.

De activiteiten zijn in sterk afgeslankte vorm voortgezet door EMS Agro International B.V. met ingang van 1 april 2019.

10-04-2019



1

6.6 Opbrengst

€ 135.000,00

Toelichting

Zie 6.5.

10-04-2019



1

6.7 Boedelbijdrage

Toelichting

Zie 6.5.

10-04-2019



1

6.8 Werkzaamheden doorstarten onderneming

Financiële afwikkeling met EMS Agro International B.V.

10-04-2019



1

De curator verwijst naar 6.3 van het onderhavige verslag.

15-08-2019



2

Wederom verwijst de curator naar 6.3 van het onderhavige verslag.

15-11-2019



3

Wederom verwijst de curator naar 6.3 van het onderhavige verslag.

18-02-2020



4

De curator verwijst naar 3.5 van dit verslag.

19-05-2020



5

De curator verwijst wederom naar 3.5 van dit verslag.

23-02-2021



7

De curator verwijst naar 5.8 van het onderhavige verslag; als de Belastingdienst de aangifte omzetbelasting accepteert, is de financiële afwikkeling met EMS Agro International BV een feit.


09-07-2021





8


7. Rechtmatigheid

7.1 Boekhoudplicht

De curator heeft van de bestuurder van gefailleerde de informatie ontvangen waarom hij heeft gevraagd. De curator heeft nog geen aanvang gemaakt het het boekhoudkundig onderzoek. 10-04-2019
 1

De curator heeft het boekhoudkundig onderzoek opgedragen aan Patrick Visser van Meer! accountants + adviseurs. Aan de curator is bekend dat de heer Visser in juni 2019 initiatieven heeft genomen tot een intake. In het algemeen is de scan dan binnen enige weken beschikbaar. Ten tijde van de indiening van dit verslag was de scan evenwel nog niet beschikbaar. De curator heeft de heer Visser gevraagd om hem te informeren over de achtergronden van de klaarblijkelijk ontstane vertraging. De benodigde informatie blijkt heden te zijn aangeleverd. 15-08-2019
 2

In de afgelopen verslagperiode is de scan van de heer Visser beschikbaar gekomen. De curator heeft de scan inmiddels besproken met de heer Visser. Naar aanleiding van de scan zal de curator vervolgonderzoek instellen en vragen stellen aan het bestuur. Dat zal geschieden in de thans volgende verslagperiode. 15-11-2019
 3

In het kader van het administratieve onderzoek zijn er door de curator drie signaleringen gedaan: 18-02-2020
 4

1) kort voor het faillissement is er in onderling overleg tussen gefailleerde en EMS Agro International B.V. een einde aan de huurovereenkomst gekomen, waarmee feitelijk het bodemrecht van de Belastingdienst is gefrustreerd;
2) de tussen EMS Agro International B.V. en gefailleerde overeengekomen debiteurenverpanding viel in de verdachte periode als bedoeld in artikel 43 Faillissementswet. De daadwerkelijke vestiging van pandrecht had plaatsgehad twee maanden voor de faillietverklaring;
3) op het eerste gezicht leek gefailleerde buitengewoon grote huurdersinvesteringen te hebben gedaan in het vastgoed op naam van de directeur grootaandeelhouder.

De eerste twee punten hebben zich zodanig gezet dat het bodemrecht van de Belastingdienst door EMS Agro International B.V. alsnog is erkend en dat een nader onderzoek naar de totstandkoming van de door de moedermaatschappij bedongen pandrechten bij de curator tot het inzicht heeft geleid dat er ten tijde van het aangaan van de verplichting tot verpanding over en weer geen wetenschap van benadeling was. De faillissementssituatie is immers hoofdzakelijk in de hand gewerkt doordat een paar grotere relaties de nodige maanden nadien te kennen hebben gegeven hun relatie met gefailleerde te willen beëindigen.

Op het punt van de huurdersinvesteringen heeft de curator nader onderzoek ingesteld. Deze investeringen hadden betrekking op een verbouwing in 2012/2013 en een reeks kleine investeringen in de daaropvolgende jaren. Op de huurdersinvesteringen werd door gefailleerde afgeschreven met 4% per jaar. Aan deze investeringen hebben zakelijke overwegingen ten grondslag gelegen. Gefailleerde produceerde mede textiel voor het hogere segment, bijvoorbeeld de kledinglijnen van Mart Visser. Het bedienen van het hogere

segment stelt ook eisen aan de bedrijfshuisvesting. Opdrachtgevers zien graag creatieve geesten in een creatieve omgeving. Ook in de krappe arbeidsmarkt is getalenteerd personeel gevoelig voor een creatieve omgeving. Om die reden was het van belang de bedrijfsruimte zodanig te verbouwen en te stylen dat die bedrijfsruimte een visitekaartje zou vormen voor de door de gefailleerde gedreven onderneming en aantrekkingskracht zou uitoefenen op het hogere segment. Ook zou met de verbouwing een aantrekkelijke werkplek worden gerealiseerd. Natuurlijk was het ook denkbaar geweest dat de pandeigenaar de huurdersinvesteringen voor zijn rekening zou hebben genomen, maar dat zou ertoe hebben geleid dat aan gefailleerde een marktconforme huur in rekening zou zijn gebracht, die op jaarbasis vermoedelijk circa € 90.000,00 hoger had gelegen dan de daadwerkelijk aan gefailleerde in rekening gebrachte huur. In de afgelopen verslagperiode heeft de curator ook aandacht besteed aan de op zichzelf staande vraag, of de keuzes die op het vlak van bedrijfshuisvesting zijn gemaakt uit oogpunt van wanbeleid verdedigbaar zijn. Gerelateerd aan de gemiddelde omzet in de jaren voorafgaand aan het faillissement, circa € 6.000.000,00 per jaar, waren de huisvestingskosten absoluut verdedigbaar.

De curator treedt in de komende verslagperiode in overleg met de rechter-commissaris om zijn bevindingen te delen, waarna de curator een definitief standpunt zal innemen.

19-05-2020



Het in het vorige openbare verslag aangekondigde overleg heeft nog niet plaatsgevonden. Inmiddels is al wel duidelijk, dat de Belastingdienst een andere visie heeft dan de in het vorige verslag uiteengezette, voorlopige visie van de curator. De Belastingdienst ziet de huurdersinvesteringen vooral als uitdelingen over de belastingjaren 2012 tot en met 2016. Daarover wordt geprocedeerd tegen de heer Thoonen, middellijk directeur/aandeelhouder van de gefailleerde vennootschap. De curator zal in de komende verslagperiode navraag doen naar de stand van zaken, het aangekondigde overleg met de rechter-commissaris plegen en van de uitkomst verslag doen in het volgende openbare verslag.

19-08-2020



Inmiddels is er tussen de Belastingdienst en de directeur-groot aandeelhouder een beroepsprocedure aanhangig bij de rechtbank Gelderland betreffende de inkomstenbelasting voor de jaren 2012 tot en met 2016. De curator begrijpt dat de Belastingdienst IB/PH heeft nageheven op grond dat de verbouwingskosten als uitdeling moeten worden beschouwd. In het kader van deze beroepsprocedure is de advocaat van de directeur-groot aandeelhouder in gesprek gegaan met de Belastingdienst met het doel om voorafgaande aan de zitting tot onderlinge overeenstemming te komen. Het beoogde gesprek zou in september plaatsvinden, doch de coronamaatregelen hebben behoorlijk wat roet in het eten gestrooid. Een eerste overleg met de Belastingdienst heeft inmiddels plaats kunnen vinden, maar er dient nog een vervolgbespreking plaats te vinden. Een vervolgbespreking staat vooralsnog gepland voor over twee weken. Daarna zal de curator een update ontvangen.

23-02-2021



7.2 Depot jaarrekeningen

De jaarrekening 2016 (boekjaar 1 oktober 2015 t/m 30 september 2016) is op 13 juli 2017 gedeponeed.

De jaarrekening 2017 (boekjaar 1 oktober 2016 t/m 30 september 2017) is gedeponeed op 20 december 2017.

De jaarrekening 2018 was ten tijde van de faillietverklaring nog niet vastgesteld en gedeponeed. De termijn voor deponering was nog niet verstreken.

10-04-2019



1

7.3 Goedkeuringsverklaring accountant

Gelet op de omvang van de onderneming was geen goedkeuringsverklaring van een accountant vereist.

10-04-2019



1

7.4 Stortingsverplichting aandelen

Gefailleerde is op 7 augustus 1990 opgericht. Een vordering tot storting op de aandelen is inmiddels verjaard. Onderzoek naar het antwoord op de vraag of aan de stortingsplicht is voldaan, is daardoor niet noodzakelijk.

10-04-2019



1

7.5 Onbehoorlijk bestuur

Toelichting

De curator heeft nog geen aanvang gemaakt het het boekhoudkundig onderzoek.

10-04-2019



1

Toelichting

Zie 7.1 van het onderhavige verslag.

15-08-2019



2

Toelichting

De curator schort zijn oordeel op totdat het nadere onderzoek naar aanleiding van de uitgevoerde scan is afgerond.

15-11-2019



3

Toelichting

De curator verwijst naar 7.1 van het onderhavige verslag.

18-02-2020



4

Toelichting

De curator verwijst wederom naar 7.1 van het onderhavige verslag en neemt een definitief standpunt in na raadpleging van de rechter-commissaris.

19-08-2020



6

7.6 Paulianus handelen

Toelichting

De curator heeft nog geen aanvang gemaakt het het boekhoudkundig onderzoek.

10-04-2019



1

Toelichting

Zie 7.1 van het onderhavige verslag.

15-08-2019



2

In onderzoek

15-11-2019

Toelichting

Idem.



3

Toelichting

De curator verwijst naar 7.1 van het onderhavige verslag.

18-02-2020



4

In onderzoek

19-08-2020

Toelichting

De curator verwijst naar 7.5 van het onderhavige verslag.



6

7.7 Toelichting rechtmatigheid

De curator heeft nog geen aanvang gemaakt het het boekhoudkundig onderzoek.

10-04-2019



1

Zie 7.1 van het onderhavige verslag.

15-08-2019



2

Zie 7.5 van het onderhavige verslag.

15-11-2019



3

De curator vewijst naar 7.1 van het onderhavige verslag.

18-02-2020



4


De curator verwijst naar 7.5 van het onderhavige verslag.

19-08-2020





6

7.8 Werkzaamheden rechtmatigheid

De curator zal nog een boekhoudkundig onderzoek (laten) uitvoeren. Mogelijk wordt daarmee in de komende verslagperiode een aanvang gemaakt.	10-04-2019  1
Zie 7.1 van het onderhavige verslag.	15-08-2019  2
Zie 7.1, de curator zal in de komende verslagperiode vragen stellen aan het bestuur en nader onderzoek verrichten.	15-11-2019  3
Afgerond.	18-02-2020  4
Afwachten reactie rechter-commissaris op conclusies curator.	19-05-2020  5
Informereren naar stand van zaken in de procedure tussen de Belastingdienst en de directeur/aandeelhouder van gefailleerde, overleg rechter-commissaris.	19-08-2020  6
De curator verwijst naar 7.1 van dit verslag.	23-02-2021  7
De curator zal de uitkomst van de beroepsprocedure tussen de directeur-groootaandeelhouder en de belastingdienst niet afwachten, omdat deze voor de boedel geen gevolgen heeft.	09-07-2021  8

8. Crediteuren

8.1 Boedelvorderingen

Toelichting Er zijn bij de curator nog geen boedelvorderingen ingediend.	10-04-2019  1
€ 159.143,63	15-11-2019  3
Toelichting Door het UWV zijn de vorderingen van in totaal € 159.143,63 ingediend uit hoofde van de loongarantieregeling.	

8.2 Pref. vord. van de fiscus

€ 190.303,00	10-04-2019  1
€ 393.595,00	15-08-2019  2

8.3 Pref. vord. UWV

Toelichting

Door het UWV is nog geen preferente vordering ingediend.

10-04-2019



€ 114.237,28

15-11-2019



Toelichting

Door het UWV zijn de preferente vorderingen ingediend uit hoofde van de loongarantieregeling.

8.4 Andere pref. crediteuren

Toelichting

Door een werknemer is een vordering ingediend. Deze vordering is p.m. geplaatst op de lijst van voorlopig erkende preferente crediteuren.

10-04-2019



€ 393,37

15-08-2019



Toelichting

Door een tweede werknemer is een vordering ingediend. Deze vordering is eveneens p.m. geplaatst op de lijst van voorlopig erkende preferente crediteuren.

Tevens is door BP Nederland een preferente vordering van € 393,37 ingediend uit hoofde van accijnzen.

€ 1.328,92

15-11-2019



Toelichting

Door een medewerker is de vordering gespecificeerd. De vordering bedraagt € 935,55.

€ 21.362,59

19-08-2020



Toelichting

Door een medewerker is de vordering gespecificeerd. De vordering bedraagt € 20.033,67.

8.5 Aantal concurrente crediteuren


5	10-04-2019	 1
48	15-08-2019	 2
50	15-11-2019	 3
52	18-02-2020	 4
54	19-05-2020	 5
55	09-07-2021	 8

8.6 Bedrag concurrente crediteuren

€ 32.784,85	10-04-2019	 1
€ 466.452,92	15-08-2019	 2
€ 514.875,08	15-11-2019	 3
€ 498.961,93	18-02-2020	 4
€ 514.717,28	19-05-2020	 5
€ 1.061.567,83	09-07-2021	 8

8.7 Verwachte wijze van afwikkeling

Hierover kan de curator op dit moment nog geen uitspraken doen.


10-04-2019
 1

Nu onvoldoende baten zijn gerealiseerd om alle boedelvorderingen te voldoen zal het faillissement worden opgeheven bij gebrek aan baten.

09-07-2021
 **8**

8.8 Werkzaamheden crediteuren

Ingediende vorderingen zullen op de crediteurenlijst worden geplaatst.

10-04-2019
 1

9. Procedures

9.1 Naam wederpartijen

Niet van toepassing.

10-04-2019

 1

9.2 Aard procedures

Niet van toepassing.

10-04-2019

 1

9.3 Stand procedures

Niet van toepassing.

10-04-2019

 1

9.4 Werkzaamheden procedures

Geen.

10-04-2019

 1

10. Overig

10.1 Plan van aanpak

Activa

10-04-2019

Afwachten waardering bedrijfsmiddelen.

 1

Bank/zekerheden

- Rekening en verantwoording EMS Agro International B.V. afwachten met betrekking tot de debiteurenincasso.

- Afwikkelen van de eigendomsvoorbehouden.

Doorstart/voortzetten

Financiële afwikkeling met EMS Agro International B.V.

Activa

15-08-2019

Nacalculatie koopsom.

 2

Debiteuren

Rekening en verantwoording EMS Agro International B.V. debiteurenincasso, afrekenen door boedel ontvangen betalingen bestemd voor pandhouder.


Bank/zekerheden

Oplossen één hardnekkige kwestie m.b.t. eigendomsvoorbehoud.

Voortzetten/doorstart onderneming
Financiële afwikkeling.

Rechtmatigheid
Afwachten scan.

Activa
Tussentijdse afrekenen met EMS Agro International B.V.

15-11-2019
 3


Debiteuren
Overleg met de rechter-commissaris omtrent de restitutie van de
Belastingdienst.

Bank/zekerheden
Oplossen de hardnekkige kwestie met betrekking tot het
eigendomsvoorbehoud.

Voortzetten/doorstart onderneming
Financiële afwikkeling.

Rechtmatigheid
- Instellen vervolgonderzoek
- Vragen stellen aan bestuur

Activa
Nacalculatie koopsom is betrokken in financiële afwikkeling met EMS Agro
International B.V.


18-02-2020
 4

Debiteuren
Rekening en verantwoording EMS Agro International B.V. is betrokken in
financiële afwikkeling met EMS Agro International B.V.

Bank/zekerheden
- Monitoren hardnekkige kwestie.
- Afrekenen met EMS Agro International B.V.
- Afwikkelen eigendomsvoorbehouden.


Voortzetten/doorstart onderneming
Financieel afwikkelen met EMS Agro International B.V.

Activa/Bank/zekerheden
- Afrekenen met EMS Agro International B.V.
- Boedelsaldo overhevelen en rekening opheffen

19-05-2020
 5

Rechtmatigheid
- Afwachten reactie rechter-commissaris op conclusies curator

Activa:
-afwachten reactie fiscale adviseur EMS Agro International B.V.

19-08-2020
 6

Debiteuren:
- afwachten rekening en verantwoording EMS Agro International B.V. inzake
incassoactiviteiten.

Rechtmatigheid:

- informeren naar stand van zaken in de procedure tussen de Belastingdienst en de directeur/aandeelhouder van gefailleerde;
- overleg rechter-commissaris.

Activa:

- afwachten reactie fiscale adviseur EMS Agro International B.V.

23-02-2021

 7

Bank/zekerheden:

- afwachten rekening en verantwoording EMS Agro International B.V. inzake incassoactiviteiten.

Rechtmatigheid:

- afwachten nadere informatie ten aanzien van de stand van zaken in de procedure tussen de Belastingdienst en de directeur/aandeelhouder van gefailleerde.

De curator zal de rechter-commissaris verzoeken het faillissement voor te dragen voor opheffing bij gebrek aan baten.

09-07-2021

 8

10.2 Termijn afwikkeling faillissement

De curator kan hierover nog geen uitspraken doen.

10-04-2019

 1

Het onderhavige verslag is tevens het eindverslag.

09-07-2021

 8

10.3 Indiening volgend verslag

10.4 Werkzaamheden overig

Geen.

10-04-2019

 1

Zie 10.1

18-02-2020

 4

Geen.

09-07-2021

 8

Bijlagen

Bijlagen