

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

Betreft

Verslagnummer	8
Datum verslag	10-09-2024
Insolventienummer	F.09/22/171
Toezichtzaaknummer	NL:TZ:0000243255:F001
Datum uitspraak	29-07-2022


R-C	mr. R. Cats
Curator	mr H.M.D. Bentfort van Valkenburg

Algemene gegevens


Naam onderneming

B.V. Fabriek van Diastatische Producten 04-09-2022
 1

Gegevens onderneming

KvK-nummer: 28022869 04-09-2022
Vestigingsadres: Rijndijk 156, Leiden  1
Opslag en distributie: Kenauweg 24, Leiden

Activiteiten onderneming

Statutaire doelomschrijving: De fabricage van moutextracten, moutmelen en
aanverwante produkten, bakkerijgrondstoffen en andere voedingsmiddelen,
de handel in zodanige artikelen en al wat daarmee verband houdt, in de
ruimste zin 04-09-2022
 1

Financiële gegevens

Jaar	Omzet	Winst en verlies	Balanstotaal
2017	€ 9.286.000,00	€ 249.000,00	€ 6.334.000,00
2018	€ 8.987.000,00	€ -310.000,00	€ 4.393.000,00
2019	€ 8.444.000,00	€ 118.000,00	€ 4.393.000,00
2020	€ 7.055.000,00	€ -357.000,00	€ 3.919.000,00
2021	€ 7.023.000,00	€ -1.150.000,00	€ 3.169.000,00

Toelichting financiële gegevens

De fabricage van mouten is een energie intensief proces. Door de sterk gestegen kosten van gas en elektriciteit is de verlieslatendheid vanaf het begin van 2022 verder toegenomen. Dit heeft geleid tot een gebrek aan liquiditeit.

04-09-2022



Gemiddeld aantal personeelsleden

25

04-09-2022



Toelichting

Op faillissementsdatum waren er 18 personeelsleden in dienst.

Boedelsaldo

€ 703.462,33

04-09-2022



€ 1.315.004,14

13-12-2022



€ 2.437.616,83

24-04-2023



€ 2.319.116,99

22-08-2023



€ 2.285.084,43

22-11-2023



€ 598.627,88

13-02-2024



€ 586.114,96

24-05-2024



€ 592.995,68

10-09-2024



Verslagperiode

van

11-7-2022

04-09-2022



t/m

30-8-2022

van

30-8-2022

13-12-2022



t/m

9-12-2022

van

10-12-2022

24-04-2023

 3

t/m

17-4-2023

van

18-4-2023

22-08-2023

 4

t/m

21-8-2023

van

22-8-2023

22-11-2023

 5

t/m

17-11-2023

van

18-11-2023

13-02-2024

 6

t/m

8-2-2024

van

9-2-2024

24-05-2024

 7

t/m

20-5-2024

van

21-5-2024

10-09-2024

 8

t/m

10-9-2024

Bestede uren

Verslagperiode	Bestede uren
1	250 uur 0 min
2	304 uur 18 min
3	68 uur 30 min
4	208 uur 12 min
5	69 uur 54 min
6	34 uur 54 min
7	52 uur 42 min
8	22 uur 48 min
totaal	1.011 uur 18 min

Toelichting bestede uren

Datum surseance: 11-07-2022

Datum faillissement: 29-07-2022

Totaal uren surseanceperiode: 159:36

04-09-2022

 1

13-12-2022

 2

1. Inventarisatie

1.1 Directie en organisatie

Directie: de heer J.C. Hochberg, woonachtig te Saddle Brook, New Jersey, U.S.A.

04-09-2022

 1

De aandelen in de gefailleerde vennootschap zijn eind vorige eeuw enige tijd in Engelse handen geweest. Sinds ongeveer 30 jaar zijn de aandelen in handen van circa 15 verschillende Amerikaanse aandeelhouders (en in een enkel geval hun erfgenamen). Deze zijn tevens aandeelhouders in Malt Products Corp., die een moutfabriek exploiteert in Saddle Brook, New Jersey, U.S.A. De heer Hochberg is tevens directeur van de Amerikaanse onderneming.

De dagelijkse leiding over de gefailleerde vennootschap berustte tot voor kort bij een bedrijfsleider. Deze vervulde die rol al 20 jaar. Drie weken voor de surseance is de bedrijfsleider door ziekte uitgevallen.

1.2 Lopende procedures

N.v.t.

04-09-2022

 1

1.3 Verzekeringen

De gefailleerde vennootschap heeft de voor een onderneming als deze gebruikelijke verzekeringen afgesloten. Voor zover de verzekeringen niet meer nodig zijn, heeft de curator deze beëindigd. De overige verzekeringen zullen, worden beëindigd, zodra dat mogelijk is. In enkele gevallen zal dat leiden tot premierestitutie.

04-09-2022

 1

1.4 Huur

De fabriek en het perceel waarop deze zich bevindt, is (onbelast) eigendom van de gefailleerde vennootschap.

04-09-2022

 1

Een loods, van waaruit de producten aan de afnemers werden gedistribueerd, gelegen aan de Kenauweg te Leiden, wordt gehuurd. Ten aanzien van een gedeelte van het gehuurde is de huur door eerdere beëindiging per 01-08-2022 tot een einde gekomen. Ten tijde van het opstellen van het eerste faillissementsverslag wordt de ruimte nog ontruimd. De huurovereenkomst ten aanzien van het overige gedeelte zal nog worden beëindigd. Met beëindiging is vooralsnog gewacht met het oog op een eventuele doorstart van de bedrijfsactiviteiten door een derde.

De huur van de opslagruimte is in overleg met de verhuurder met wederzijds goedvinden beëindigd, een deel van de ruimte per 5 september 2022 en het overige gedeelte van de ruimte per 28 oktober 2022.

13-12-2022

 2

1.5 Oorzaak faillissement

De Fabriek van Diastatische Producten ("Diasta") werd opgericht in 1936. In 1964 werd de onderneming ingebracht in de gefailleerde vennootschap. Het doel van de onderneming is de vervaardiging van moutextract in droge of vloeibare vorm. Afnemers van deze producten zijn leveranciers van bakkerijproducten en snoepfabrikanten. Deze gebruiken het als kleurstof of smaakversterker.

04-09-2022

 1

Als grondstof wordt mout van gerst, tarwe of mais gebruikt waarvan met behulp van water moutextract wordt vervaardigd. De behandeling is vergelijkbaar met een deel van het bierbrouwerijproces en geschiedt in beginsel in continudienst. Het resultaat is een stroopachtige of gedroogde substantie, bestaande uit moutsuikers. Diasta is gespecialiseerd in producten op kleur: van bijna wit tot donkerbruin. De totale productie was voor het faillissement ca. 4.000 ton per jaar, waarvan ca. 95% geëxporteerd werd naar het buitenland.

De fabricage vond gedurende de eerste jaren plaats in Den Haag. Eind 1938 werd de huidige locatie in een voormalige openbare school aan de Rijndijk te Leiden betrokken. Het schoolgebouw werd ingrijpend aangepast om het geschikt te maken voor de productie. De fabriek ligt aan de Oude Rijn, die indertijd gebruikt werd voor de levering van grondstoffen en het vervoer van het moutextract naar de haven van Rotterdam. Inmiddels gebeurt de aan- en afvoer per vrachtwagen en wordt de rivier alleen nog benut voor koeling van de machines.

Geleidelijk aan werd de fabriek omsloten door een woonwijk, de huidige Stevenshof. In 1989 werd een nieuw gebouw neergezet om te voldoen aan alle op dat moment bestaande eisen en om te voorzien in de behoefte aan

extra productiecapaciteit. Het enige wat nog over is van het oorspronkelijke complex, is de voormalige onderwijzerswoning aan de straatzijde. Deze dateert van 1876 en is als kantoor in gebruik.

Vanwege toenemende aandacht voor milieuzaken, zoals geluids- en geuroverlast, moest de fabriek in de loop der tijd aan steeds strengere eisen voldoen. Dit leidde regelmatig tot discussie en procedures met omwonenden en toezichthouders. De productie mocht met ingang van 1995 alleen nog van maandag t/m vrijdag plaatsvinden. Om vervoerbewegingen van vrachtauto's te beperken, vond de distributie van de producten naar klanten inmiddels plaats via een opslagruimte aan de Kenauweg te Leiden, in de nabijheid van de snelweg A44.

Sinds het boekjaar 2020 wordt er verlies gemaakt. De oorzaak hiervan zou mede zijn, dat de schaal waarop geproduceerd wordt, het product duurder maakt dan waartegen de concurrentie kan leveren. In 2018 zou na een mislukte management buy out een reorganisatie zijn doorgevoerd. Ook is in die periode tevergeefs gezocht naar overnamekandidaten.

De machines en het fabrieksgebouw zelf zijn naar verluidt verouderd. Dat zou met zich meebrengen dat het volledige potentieel van de fabriek niet meer kan worden benut, omdat de machines daarop niet meer berekend zijn. Het zou niet lonend zijn om in de machines te investeren; de beschikbare ruimte is te klein voor een installatie naar moderne maatstaven.

Vanaf het hiervoor al genoemde wegvallen van de bedrijfsleider als gevolg van ziekte heeft een vertegenwoordiger van de directie uit de U.S.A. de dagelijkse leiding op zich genomen. Deze heeft naar eigen zeggen eerst naarstig geprobeerd hogere prijzen uit te onderhandelen met de klanten. Dat zou echter onvoldoende soelaas hebben geboden. Vervolgens is de productie sterk afgeschaald. Inmiddels waren aanzienlijke betalingsachterstanden bij de energiebedrijven ontstaan, voor gas circa EUR 450.000, en ook bij leveranciers van grondstoffen. De onderneming raakte in liquiditeitsproblemen. Met name de sterk gestegen energieprijzen betekenden dat Diasta niet meer in staat was om kostendekkend te produceren.

Surseance van betaling

Deze situatie vormde de aanleiding voor de directie om de rechtbank Den Haag te verzoeken om Diasta surseance van betaling te verlenen. Op 11 juli 2022 werd de surseance voorlopig verleend. Daarbij werd de curator als bewindvoerder benoemd.

Na zijn benoeming heeft de bewindvoerder vastgesteld dat de lopende kosten niet uit de lopende inkomsten konden worden betaald. Hierbij spelen de sterk gestegen energiekosten een belangrijke rol. Deze verhoogde kosten zijn niet volledig door te berekenen aan de afnemers, mede gelet op de concurrentiepositie. Door het afschalen van de productie ging de vermogenstoestand in snel tempo verder achteruit, met name doordat de lopende verplichtingen, zoals de personeelslasten, doorliepen.

Aan de andere kant kon vastgesteld worden dat naast een positief banksaldo, op het moment dat surseance van betaling werd verleend EUR 158.000, sprake was van een debiteurenportefeuille met een nominale waarde van EUR 686.000 (onbelast). Verder is geconstateerd dat volgens de boekhouding sprake is van een vordering van EUR 801.000 op de hiervoor genoemde gelieerde vennootschap Malt Products Corp. Ook heeft te gelden dat het terrein met fabriek (onbelast) eigendom is van de gefailleerde vennootschap. Dit zou op het eerste gezicht kunnen betekenen dat de vennootschap na liquidatie van deze activa in staat zou zijn om aan al haar verplichtingen te voldoen.

Mede met het oog hierop zijn in opdracht van de bewindvoerder een liquiditeitsprognose en een liquidatiebalans opgesteld. Op basis van de liquidatiebalans leek het aanvankelijk een reële mogelijkheid dat middels het te gelde te maken van de activa, op korte of wat langere termijn, alle schulden zouden kunnen worden betaald, waarna bovendien nog een overschot zou restereren. Dat zou kunnen betekenen dat de surseance op termijn weer zou kunnen eindigen, omdat alle schulden zouden kunnen worden betaald, dan wel dat de surseance succesvol zou kunnen worden doorlopen en met een akkoord zou kunnen eindigen.

De bewindvoerder heeft deze bevindingen voorgelegd aan de directie, aan Malt Products Corp. en aan de aandeelhouders. Deze drongen er echter bij de bewindvoerder op aan om de rechtbank te verzoeken de surseance te beëindigen en om de vennootschap failliet te laten verklaren. Voorts heeft Malt Products Corp. aangegeven dat er weliswaar in de boekhouding van Diasta een aanzienlijke vordering op haar is geactiveerd, maar dat zij deze vordering integraal betwist. Het zou een oudere vordering betreffen, waartegen Malt Products Corp. altijd zou hebben geprotesteerd. De bedrijfsleider zou de vordering ten onrechte in de boekhouding hebben gehandhaafd. Wat daar ook van zij - hiernaar zal uiteraard nader onderzoek worden gedaan - deze opstelling betekende in de voorliggende situatie dat deze aanspraak in ieder geval niet spoedig te gelde zou kunnen worden gemaakt. Een verkoop (of onderzetting) van het onroerend goed zou evenmin op korte termijn zijn te verwezenlijken. Daartegenover zouden de personeelslasten doorlopen, zonder dekking door lopende inkomsten, waarbij een hervatting van het productieproces niet kostendekkend zou zijn. Dat betekent dat voorzien moest worden dat de schuldenlast met de dag verder zou toenemen.

Faillissement

Onder de hiervoor geschetste omstandigheden is de bewindvoerder in een surseance van betaling volgens de wet verplicht om om intrekking van de surseance te verzoeken. De bewindvoerder heeft dat dan ook gedaan. De rechtbank heeft daarop op 29-07-2022 de surseance ingetrokken en gelijktijdig het faillissement uitgesproken.

2. Personeel

2.1 Aantal ten tijde van faillissement

Personeelsleden

18

04-09-2022

 1

Toelichting

Met op 29-07-2022 daartoe verleende machtiging heeft de curator op dezelfde dag het voltallig personeel ontslag aangezegd op de voet van artikel 40 Fw. In de dagen daarna heeft een intake voor de loongarantieregeling door de buitendienst van het UWV plaatsgevonden.

Gedurende de opzegtermijn, die in de meeste gevallen tot 10-09-2022 loopt, werkt het personeel door ten behoeve van de verkoop van product aan afnemers.

De salarissen werden per 4 weken betaald. Gelet op de te verwachten vertraging in de betaling van salarissen door het UWV, heeft de curator er voor gekozen over de periode 18-07-2022 t/m 14-08-2022 het salaris uit de boedel te betalen.

Gelet op de toestand van de boedel kan niet worden uitgesloten dat er na afwikkeling van het faillissement nog geld zal resteren, alsmede dat er na betaling van de renteschuldeisers uit dat overschot, nog steeds geld over zal zijn. Een dergelijk overschot zou in dat geval toekomen aan de aandeelhouders. Voor de werknemers - enkelen van hen zijn meer dan 30 jaar bij Diasta in dienst - zou dat wrang zijn. Dit zou nog worden versterkt als de betwiste vordering op Malt Products Corp. (met dezelfde aandeelhouders als de gefailleerde vennootschap) geheel of gedeeltelijk zal kunnen worden geïncasseerd.

Voor de werknemers bestaat in faillissement en ook in surseance, zo volgt uit artikel 7:673c BW, geen aanspraak op een transitievergoeding. Kort voor het verzoek aan de rechtbank om de surseance in te trekken heeft de bewindvoerder dit voorgelegd aan de aandeelhouders. Daarop heeft statutair bestuurder de heer J.C. Hochberg namens alle aandeelhouders aan de bewindvoerder bevestigd dat de aandeelhouders er geen bezwaar tegen hebben dat wordt bewerkstelligd dat als er na afwikkeling van het faillissement een positief saldo zou resteren, dit eerst zal worden aangewend om vergoedingen aan het personeel te betalen ter hoogte van de transitievergoeding, waarop het personeel aanspraak zou kunnen maken buiten faillissement of surseance. Er wordt nog nagedacht over 'de techniek' hierbij. Deze zal in een later stadium nog worden uitgewerkt.

Toelichting

13-02-2024

 6

Afhankelijk van de afwikkeling van de bij 8.4 genoemde betwiste vordering zal na de 100% uitdeling aan de crediteuren nog geld in de boedel resteren. Na beëindiging van het faillissement zal in dat geval een vereffenaar worden benoemd met als taak het resterende geld te verdelen. In de eerste plaats dienen daarvan eventuele renteaanspraken van de crediteuren over de faillissementsperiode te worden betaald. Als daarna nog geld overblijft, zal dit worden aangewend om de in de eerdere verslaglegging genoemde uitkeringen i.v.m. misgelopen transitievergoedingen aan het personeel te doen.

Toelichting

24-05-2024

 7

In samenspraak met de advocaat van de aandeelhouders/bestuurder van de vennootschap zijn de bedragen vastgesteld van de transitievergoedingen, waarop de werknemers bij ontslag buiten faillissement aanspraak zouden hebben kunnen maken. Deze bedragen zijn met de werknemers afgestemd.

2.2 Aantal in jaar voor faillissement

Personeelsleden

04-09-2022



25

 1

2.3 Ontslagaanzegging

Datum	Aantal	Toelichting
29-7-2022	15	
totaal	15	

2.4 Werkzaamheden personeel

Contacten met personeel en UWV i.v.m. ontslagaanzegging, loonbetaling, loongarantieregeling, enz. en overige werkzaamheden in verband hiermee	04-09-2022  1
Informeren personeelsleden over stand van zaken m.b.t. beoogde uitkering van (gedeeltelijke) transitievergoedingen	13-02-2024  6


3. Activa

3.1 Onroerende zaken


Beschrijving	Verkoopopbr.	Hypotheek	Boedelbijdr.
Opbrengst perceel met fabrieksgebouw, staande en gelegen aan de Rijndijk 156/158 te Leiden, verminderd met notariskosten	€ 1.199.283,07		
totaal	€ 1.199.283,07		€ 0,00

Toelichting onroerende zaken

Het onroerend goed is onbelast eigendom van de gefailleerde vennootschap. In opdracht van de curator is het onroerend goed getaxeerd door een plaatselijke makelaar.


04-09-2022
 1

Informatie over de verkoop is opgenomen in 6.4 e.v.


13-12-2022
 2

3.2 Werkzaamheden onroerende zaken

Contacten met gegadigden en overige werkzaamheden

04-09-2022
 1

Organiseren biedingsproces, opstellen transactiedocumentatie, overige werkzaamheden ter afronding van de verkoop.

13-12-2022
 2


Afwikkelen verkoop en levering

24-04-2023
 3

3.3 Bedrijfsmiddelen

Beschrijving	Verkoopopbrengst	Boedelbijdrage
Machines en overige inventaris fabriek en een bedrijfsauto	€ 163.000,00	
Metalen rekken	€ 6.720,26	
totaal	€ 169.720,26	€ 0,00

Toelichting bedrijfsmiddelen


Machines en overige inventaris fabriek 04-09-2022  1


In opdracht van de curator zijn de roerende zaken getaxeerd door TWA (Troostwijk).

3.4 Bodemvoorrecht fiscus

N.v.t. 04-09-2022  1

3.5 Werkzaamheden bedrijfsmiddelen

Contacten met gegadigden en overige werkzaamheden 04-09-2022  1

Organiseren biedingsproces, opstellen transactie documentatie, overige werkzaamheden ter afronding van de verkoop. 13-12-2022  2

Afwikkelen verkoop 24-04-2023  3

3.6 Voorraden / onderhanden werk

Beschrijving	Verkoopopbrengst	Boedelbijdrage
Grondstoffen en gereed product	€ 336.068,95	
totaal	€ 336.068,95	€ 0,00

Toelichting voorraden / onderhanden werk

Gedurende de eerste verslagperiode is de aanwezige voorraad vloeibare en droge mout zo veel mogelijk verkocht aan de reguliere afnemers. Afnemers wordt verzocht om vooruitbetaling en om zelf zorg te dragen voor het transport.

04-09-2022

 1

Gedurende de tweede verslagperiode is de verkoop van de voorraden afgerond. Het product dat niet meer aan reguliere afnemers kon worden verkocht is verkocht aan een reststroomverwerker ter verwerking tot veevoeder. Voor alle verkopen heeft de rechter-commissaris de curator machtiging verstrekt.

13-12-2022

 2

Ten behoeve van de verkoop en uitlevering moesten enige kosten worden gemaakt, bijv. voor inhuur van personeel na afloop van de opzegtermijn (t.b.v. verkoop en uitlevering aan afnemers) en voor het verpakken van product. Deze kosten wogen ruimschoots op tegen de opbrengsten.

3.7 Werkzaamheden voorraden / onderhanden werk

Werkzaamheden i.v.m. verkoop voorraden

04-09-2022

 1

3.8 Andere activa

Beschrijving	Verkoopopbrengst	Boedelbijdrage
Know how	€ 0,00	
Opbrengst zaken opgeëist uit retentierecht	€ 9.243,75	
totaal	€ 9.243,75	€ 0,00

Toelichting andere activa

De verbonden partij Malt Products Corp. stelt zich op het standpunt dat zij eigenaar is van bepaalde ie-rechten met betrekking tot de productieprocessen (receptuur). Met betrekking tot deze processen stelt Malt Products Corp. dat zij licenties aan Diasta heeft verleend. Malt Products Corp. stelt voorts dat alle (andere) recepten, processen, werkprocessen die bij Diasta worden gebruikt, zijn (door)ontwikkeld door Malt Products Corp. Aldus zou Malt Products Corp. naar eigen zeggen ter zake gerechtigde zijn. De curator onderzoekt de juistheid van deze stellingen en hierover is overleg gaande tussen Malt Products Corp. en de curator. Malt Products Corp. heeft aangegeven dat zij in geval van een doorstart mogelijk bereid is om licenties te verlenen aan een doorstartend bedrijf.

04-09-2022



1

Opbrengst als gevolg van de opeising van zaken onder retentie recht: zie 5.6 in verslag 1

13-12-2022



2

De gelieerde vennootschap Malt Products Inc. heeft zich op het standpunt gesteld rechthebbende te zijn ten aanzien van alle bij failliet in gebruik zijnde recepten, formules, procedés, werkprocessen, enz. Dit zou betekenen dat het welslagen van een doorstarttransactie zou afhangen van de medewerking van Malt Products Inc. Over dit onderwerp is tussen de curator en de advocaten van Malt Products Inc. gediscussieerd. Inmiddels is de bedrijfslocatie en de inventaris verkocht zonder dat van een doorstart sprake zal zijn. Daarmee heeft de vaststelling wie eigenaar is van bedoelde *know how* aan relevantie ingeboet. Bovendien is in dit kader relevant dat de boedel inmiddels toereikend is geworden om alle verifieerbare vorderingen te betalen. Zie wat dit punt betreft ook het hierna bij 7.7 gestelde. Om beide redenen heeft de curator de betreffende discussie met Malt Products inmiddels beëindigd.

24-04-2023



3

3.9 Werkzaamheden andere activa

Onderzoek en correspondentie

04-09-2022




1

4. Debiteuren


4.1 Debiteuren


Beschrijving	Omvang	Opbrengst	Boedelbijdr.
Handelsdebiteuren	€ 817.131,24	€ 776.855,84	
Vordering op Malt Products Inc.	€ 801.228,00		
Uitkering schadeverzekering, restitutie verzekeringen en teruggave gemeentelijke belastingen	€ 43.210,83	€ 47.011,18	
totaal	€ 1.661.570,07	€ 823.867,02	€ 0,00


Toelichting debiteuren

Een groot gedeelte van de handelsdebiteuren is van redelijk recente datum. Per surseancedatum was een gedeelte ad EUR 442.000 jonger dan 30 dagen en een gedeelte ad EUR 153.000 tussen de 30 en 60 dagen oud. 04-09-2022  1


Volgens de administratie heeft de gefailleerde vennootschap een aanspraak op de verbonden partij Malt Products Inc. Aanvankelijk was deze in de boekhouding van Diasta geadmistreerd als vordering wegens geleverde zaken. Kort voor surseancedatum is de vordering omgezet in een rekening-courant vordering. Jegens de curator heeft Malt Product Inc. de vordering betwist, stellende dat het een oude vordering zou zijn, die ten onrechte (nog) in de administratie is opgenomen. De curator doet hier nader onderzoek naar.

Per het eind van de derde verslagperiode staat nog een bedrag ad ongeveer EUR 40.000 aan vorderingen op debiteuren open. Er moet vanuit worden gegaan dat een deel daarvan oninbaar is. 24-04-2023  3


Gedurende deze verslagperiode is nog een bedrag ad EUR 3.800,35 ontvangen. Met deze ontvangst kan de incasso van de debiteuren als afgerond worden beschouwd. 22-08-2023  4

Gedurende deze verslagperiode is eindelijk de teruggave omzetbelasting 2022 ontvangen ad EUR 7.188,00. **10-09-2024**  8

4.2 Werkzaamheden debiteuren

Overleg met personeel in het kader van facturatie, administratie en incasso en overige werkzaamheden ter zake 04-09-2022  1

Werkzaamheden i.v.m. inning debiteuren 24-04-2023  3

idem. 22-08-2023  4

5. Bank / Zekerheden

5.1 Vordering van bank(en)

€ 0,00 04-09-2022  1

Toelichting vordering van bank(en)

Er is geen bankfinanciering.

5.2 Leasecontracten

Een vorkheftruck wordt geleased. 04-09-2022  1

5.3 Beschrijving zekerheden

N.v.t.

04-09-2022



5.4 Separatistenpositie

N.v.t.

04-09-2022



5.5 Eigendomsvoorbehoud

Diverse partijen hebben een beroep gedaan op eigendomsvoorbehoud. Hierbij gaat het om grondstoffen en verpakkingsmateriaal (bijv. vaten, vloeistofcontainers, pallets). Voorzover de eigendomsvoorbehouden rechtsgeldig zijn bedongen, de zaken nog aanwezig en geen sprake is van (oneigenlijke) vermenging worden de rechthebbenden in staat gesteld om zaken terug te nemen. Verbruik over de periode vanaf surseancedatum wordt bijgehouden en zal met de leveranciers, die zich op eigendomsvoorbehoud kunnen beroepen, worden afgerekend.

04-09-2022



5.6 Retentierechten

Ter zake een partij mout, die op surseancedatum onderweg was naar Zuid Korea, heeft de vervoerder beroep op een retentierecht gedaan. De curator heeft de partij mout op de voet van artikel 60 lid 2 Fw opgeëist. In overleg met de rechter-commissaris is een regeling met de vervoerder getroffen, waarna de koopprijs voor de partij mout na vrijgave is betaald door de afnemer. Uit die koopprijs is een gedeelte van de aanspraak van de vervoerder betaald. Voor het overige gedeelte heeft deze een preferente vordering ex artikel 3:292 BW op de opbrengst.

04-09-2022



5.7 Reclamerechten

N.v.t.

04-09-2022



5.8 Boedelbijdragen

Toelichting

N.v.t.

04-09-2022



5.9 Werkzaamheden bank / zekerheden

Werkzaamheden in het kader van ingeroepen retentierecht en eigendomsvoorbehouden

04-09-2022



6. Voortzetten / doorstart onderneming

Voortzetten onderneming

6.1 Exploitatie / zekerheden

Op surseancedatum was het productieproces reeds stilgelegd. De curator heeft onderzocht of het in het belang van de boedel zou zijn om het productieproces weer op te starten, teneinde de aanwezige vloeibare mout, die voor een deel inmiddels bijna de uiterste houdbaarheidsdatum had bereikt, te verwerken tot droge mout. Droge mout brengt meer op en is langer houdbaar. Nadat alle relevante factoren in kaart waren gebracht, is besloten om hiertoe niet over te gaan, aangezien sprake zou zijn van te veel onzekere factoren.

In de silo's bevindt zich nog een partij gerst ter verwerking tot mout. Gelet op de hoge energiekosten zou verwerking hoogst waarschijnlijk niet lonend zijn. Om die reden is besloten daartoe niet over te gaan.

Aldus heeft geen voortzetting van de onderneming plaatsgevonden. De aanwezige voorraad gereed product en grondstoffen wordt 'as is' verkocht.

04-09-2022

 1

6.2 Financiële verslaglegging

N.v.t.

04-09-2022

 1

6.3 Werkzaamheden voortzetten onderneming

Onderzoek of voortzetting in het belang van de boedel is

04-09-2022

 1

Doorstarten onderneming

6.4 Beschrijving

Ten tijde van het uitbrengen van het eerste faillissementsverslag hadden zich diverse gegadigden bij de curator gemeld, waaronder enkele buitenlandse gegadigden. Daaronder zijn partijen die de onderneming zouden willen doorstarten, partijen die geïnteresseerd zijn in de verwerving van een of meer machines en partijen die (enkel) interesse hebben in (her)ontwikkeling van de grond.

Ten behoeve van het verkoopproces heeft de curator een dataroom met de relevante informatie over de onderneming ingericht. Na ondertekening van een geheimhoudingsovereenkomst kunnen gegadigden toegang krijgen tot de dataroom. Thans vinden bezichtigingen van de fabriek en het terrein door gegadigden plaats.

De curator gaat ervan uit dat nadat alle gegadigden gelegenheid hebben gehad om de activa te onderzoeken, een uiterste datum zal worden bepaald, waarop biedingen zullen kunnen worden gedaan.

De curator heeft aan alle gegadigden duidelijk kenbaar gemaakt dat hij zich het recht voorbehoudt om het verkoopproces anders in te richten, indien hij dat op enig moment in het belang van de boedel zal achten.

04-09-2022

 1

In totaal hebben zich 17 gegadigden voor de activa bij de curator gemeld. Twee daarvan hebben interesse kenbaar gemaakt in een doorstart van de fabriek. Van de andere geïnteresseerden was het grootste deel projectontwikkelaar en alleen geïnteresseerd in de grond. Daarnaast heeft zich

13-12-2022

 2

één gegadigde gemeld met interesse voor alleen de roerende zaken. Alle gegadigden zijn in staat gesteld om de fabriek en het fabrieksterrein te bezichtigen. De meeste gegadigden hebben dat gedaan en met enkele partijen hebben twee bezichtigingen plaatsgevonden. Na afronding van de bezichtigingen zijn alle gegadigden op 13 september 2022 uitgenodigd om uiterlijk op 27 september 2022 een bieding uit te brengen bij de curator.

Eén van de gegadigden met interesse in het onroerend goed heeft na het openstellen van de biedingstermijn contact opgenomen met de (Amerikaanse) directie van failliet. Tussen beiden was eerder, begin 2022 al contact geweest. Deze gegadigde heeft de directie voorgesteld om haar in staat te stellen om een akkoord aan de schuldeisers aan te bieden, op voorwaarde dat de gegadigde vervolgens na beëindiging van het faillissement het onroerend goed onderhands zou kunnen verwerven. Daarop heeft de advocaat van (de directie en aandeelhouders van) failliet zich jegens de curator op het standpunt gesteld dat deze met het oog daarop terstond het verkoopproces zou moeten staken. De curator heeft besloten om het verkooptraject alleen te zullen staken indien uiterlijk op 26 september 2022 zekerheid zou zijn gesteld voor de financiering van de faillissementskosten en een akkoord met een 100% uitkering aan de crediteuren en, gelet op de toestand van de boedel, een bedrag ter hoogte van de transitievergoedingen ten behoeve van de werknemers (gelet op de eerder met de aandeelhouders gemaakte afspraak die in 2.1 van het eerste openbare verslag is genoemd). Vervolgens heeft op 22 september 2022 de directie aan de curator laten weten toch geen akkoord aan te zullen bieden.

Per 27 september 2022 was een zevental biedingen op de inventaris en/of het onroerend goed ontvangen. Ondanks de aanvankelijke interesse zijn er uiteindelijk geen biedingen met het oog op een doorstart van de onderneming gedaan.

De curator heeft een gezamenlijke bieding van Nautix Rijndijk B.V. te Amsterdam en Bouwbedrijf Niersman B.V. te Voorschoten op het onroerend goed geaccepteerd. Deze bieding bedroeg EUR 1.200.000 k.k. Daarnaast heeft de curator een bieding van Platinum Industrial Plant & Machinery B.V., gevestigd te Bloemendaal op de roerende zaken geaccepteerd. Deze bieding bedroeg EUR 135.000 ex BTW.

Een gegadigde heeft in totaal EUR 15.000 meer geboden op het onroerend goed en de roerende zaken samen dan de hiervoor genoemde partijen. Deze bieding bevatte echter een aantal opschortende voorwaarden, wat een uiteindelijke verkoop onzeker maakte. Daarnaast geldt dat de curator in de biedingsvoorwaarden had opgenomen dat biedingen onder voorwaarden niet zouden kunnen worden geaccepteerd. De bieding was daarom niet voor acceptatie vatbaar.

De rechter-commissaris heeft de curator vervolgens gemachtigd om naar aanleiding van de hiervoor genoemde biedingen transacties aan te gaan. Vervolgens is een overeenkomst gesloten.

De roerende zaken zijn op 1 november 2022 aan de koper geleverd en de koopsom is op de faillissementsrekening ontvangen. Levering van het onroerend goed en betaling van de daarmee gemoeide koopsom zal plaatsvinden op of omstreeks 14 december 2022. Bij de notaris is een waarborgsom betaald van 10% van de koopsom.

6.5 Verantwoording

Met het oog op de verkoop zijn de activa (o.g. en inventaris) in opdracht van de curator getaxeerd.

04-09-2022



Taxatie van het onroerend goed heeft plaatsgevonden door Barnhoorn Bedrijfsmakelaardij B.V. te Leiden. Bij deze waardering heeft de taxateur rekening gehouden met de door kopers beoogde ontwikkeling van de locatie naar wonen. De roerende zaken zijn getaxeerd door TWA Taxaties & Advies B.V. De behaalde verkoopprijzen zijn in lijn met de getaxeerde waarden.

13-12-2022



6.6 Opbrengst

Toelichting

Opbrengsten vermeld bij 3. Activa

13-12-2022



6.7 Boedelbijdrage

Toelichting

N.v.t.

04-09-2022



6.8 Werkzaamheden doorstarten onderneming

Onderzoek activa, inrichten dataroom, contacten met gegadigden, enz.

04-09-2022



Organiseren biedingsproces, opstellen transactie documentatie, overige werkzaamheden ter afronding van de verkoop.

13-12-2022



Enige (na)werkzaamheden in het kader van de afwikkeling van de transacties

24-04-2023



7. Rechtmatigheid

7.1 Boekhoudplicht

In onderzoek

04-09-2022



De curator heeft vastgesteld dat uit de boekhouding de rechten en verplichtingen van de rechtspersoon kunnen worden gekend. Aan de boekhoudplicht is aldus voldaan.

22-11-2023



7.2 Depot jaarrekeningen

De jaarrekening over het boekjaar 2019 is te laat gedeponeed. Dit werd gedaan op 27 maart 2020 gedeponeed, derhalve met een overschrijding van de door artikel 392a lid 2 BW voorgeschreven termijn met 3 maanden en 27 dagen.

De overige jaarrekeningen in de relevante periode van drie jaar voorafgaand aan het faillissement zijn wel tijdig gedeponeed.

04-09-2022

 1

7.3 Goedkeuringsverklaring accountant

De jaarrekeningen zijn niet voorzien van een controleverklaring van een accountant. Gelet op de omvang van de onderneming is een accountantsverklaring op grond van artikel 2:396 lid 7 jo. 2:393 lid 1 BW niet vereist.

04-09-2022

 1

7.4 Stortingsverplichting aandelen

De eventuele vordering tot voldoening aan de volstortingsverplichting van de aandelen is inmiddels verjaard, nu die verplichting langer dan vijf jaar voor faillissementsdatum is ontstaan.

04-09-2022

 1

7.5 Onbehoorlijk bestuur

Toelichting

In onderzoek

04-09-2022

 1

Toelichting

Onderzoek gestaakt

24-04-2023

 3

7.6 Paulianeus handelen

In onderzoek

04-09-2022

 1

In onderzoek

24-04-2023

 3

Toelichting

Onderzoek gestaakt

7.7 Toelichting rechtmatigheid

Met de ontvangst van de hiervoor in 3.1 genoemde koopsom voor het onroerend goed is komen vast te staan dat (na voldoening van de boedelkosten) alle geverifieerde schulden uit het actief zullen kunnen worden betaald. Uit de rechtspraak van de Hoge Raad (HR 24-04-2020, ECLI:NL:HR:2020:801, NJ 2020/291, m.nt. Verstijlen) volgt dat indien de boedel toereikend is om de geverifieerde schuldeisers te voldoen, het de curator niet vrijstaat de vereffening voort te zetten en overige activa te gelde te maken ten behoeve van andere, niet geverifieerde schuldeisers of de aandeelhouders. Het vorenstaande brengt met zich mee dat de curator geen (verder) rechtmatigheidsonderzoek zal doen.

24-04-2023



7.8 Werkzaamheden rechtmatigheid

Onderzoek

04-09-2022



8. Crediteuren

8.1 Boedelvorderingen

Toelichting

- Loonverplichtingen, ontstaan in de periode na faillissementsdatum
- Belastingverplichtingen, ontstaan in de periode na faillissementsdatum
- Kosten afwikkeling faillissement

04-09-2022



Toelichting

- Loonverplichtingen, ontstaan in de periode na faillissementsdatum
- Belastingverplichtingen, ontstaan in de periode na faillissementsdatum
- huurverplichtingen in de periode na faillissementsdatum
- Kosten afwikkeling faillissement

13-12-2022



Toelichting

- Loonverplichtingen, ontstaan in de periode na faillissementsdatum
- Belastingverplichtingen, ontstaan in de periode na faillissementsdatum
- huurverplichtingen in de periode na faillissementsdatum
- overige kosten, gepaard gaande met de voortzetting van de onderneming na faillissementsdatum
- Kosten afwikkeling faillissement

24-04-2023



De boedelschulden zijn inmiddels zo veel mogelijk voldaan. De curator is nog in afwachting van de indiening van de vordering van het UWV. De curator heeft het UWV verzocht om zo spoedig mogelijk tot indiening over te gaan.

Toelichting

22-08-2023



Gedurende deze verslagperiode heeft het UWV een boedelvordering ingediend van EUR 114.816,93. De curator heeft deze boedelvordering gecontroleerd en vervolgens betaald.

Toelichting

De boedelvorderingen zijn voldaan.

22-11-2023

 5

8.2 Pref. vord. van de fiscus

€ 22.812,00

Toelichting

Betreft loonheffing

04-09-2022

 1

€ 0,00

Toelichting

De belastingdienst heeft haar in het eerste verslag genoemde vordering verrekend met een teruggave.

24-04-2023

 3

€ 0,00

Toelichting

Er zijn geen fiscale vorderingen.

22-11-2023

 5

8.3 Pref. vord. UWV

Toelichting

Nog niet bekend

13-12-2022

 2

€ 21.669,59

Toelichting

- artikel 66 lid 3 WW, Premie wg-deel SV: EUR 3.374,81
- artikel 66 lid 1 WW jo art. 3:288 sub e BW, loonvordering: EUR 18.294,78

22-08-2023

 4

€ 21.669,59

22-11-2023

 5

8.4 Andere pref. crediteuren

€ 9.540,67

Toelichting

Betreft vordering van crediteur met retentierecht, preferentie ex artikel 3:292 BW

04-09-2022

 1

€ 10.005,18

13-12-2022



Toelichting

Personeel

Een personeelslid heeft een preferente vordering ad EUR 464,51 bij de curator aangemeld. De vordering is preferent op de voet van art. 3:288 sub e BW. Het is gebleken dat een aantal personeelsleden (oude) aanspraken heeft wegens overuren en niet-genoten vakantiedagen, welke niet door het UWV uit de loongarantieregeling konden worden vergoed. De curator heeft de personeelsleden uitgenodigd eventuele (resterende) vorderingen ter verificatie in te dienen. Aangezien het naar verwachting voor de personeelsleden ondoenlijk is om zelf inzicht in hun rechten te verkrijgen, heeft de curator desgevraagd de bedrijfsleider, de heer Ebeli, bereid gevonden om bij de vaststelling van deze aanspraken te assisteren. De curator heeft de goedkeuring van de rechter-commissaris verzocht om de heer Ebeli hiervoor in te schakelen.

Retentierecht

Met toepassing van art. 60 Fw heeft de curator een partij mout opgeëist waarop een vervoerder retentierecht uitoefende wegens een openstaande vordering. Met goedkeuring van de rechter-commissaris heeft de curator met deze crediteur een regeling getroffen. Betreffende crediteur is voor het bedrag van zijn vordering ad EUR 9.540,67 bevoorrecht ex art. 3:292 BW op de opbrengst ad EUR 9.243,75 uit verkoop van de betreffende partij mout.

€ 565.478,73

22-08-2023



Toelichting

Personeel

De in het vorige verslag genoemde vordering ad EUR 464,51 bleek bij nader inzien ten onrechte te zijn aangemerkt als preferente vordering, aangezien het een schadevordering betreft. De vordering is om die reden afgevoerd van de lijst van preferente crediteuren en opgenomen op de lijst van concurrente crediteuren.

Barentz Iberia S.L. en Zurich Insurance P.L.C.

Door Barentz Iberia S.L. ("Barentz") en haar verzekeraar Zurich Insurance P.L.C. is een voorwaardelijke vordering ingediend in verband met beweerdelijk geleden schade als gevolg van een gebrek in door Diasta geleverd product. Barentz heeft destijds het product doorgeleverd naar Alter Farmacia S.A. ("Alter"). Tussen Alter en Barentz loopt thans een procedure bij een rechtbank in Spanje. De vordering van Barentz op Diasta hangt aldus af van de uitkomst van deze procedure en de vervolgens opkomende vraag of Diasta jegens Barentz aansprakelijk is te achten. De eventuele aanspraak van Barentz op Diasta is gedekt onder de aansprakelijkheidspolis die Diasta had afgesloten bij Nationale Nederlanden. De voorwaardelijke aanspraak van Barentz is derhalve bevoorrecht op de verzekeringsuitkering (preferentie ex artikel 3:287 BW). De curator zal de vordering op de verificatievergadering betwisten. De reden voor betwisting is, dat Diasta haar aansprakelijkheid in de in de relatie met Barentz toepasselijke algemene voorwaarden had uitgesloten.

€ 565.478,73

22-11-2023



Toelichting

Op de verificatievergadering is één preferente vordering erkend. Dit betreft de in het derde verslag genoemde vordering ad EUR 9.540,67 van een vervoerder met retentierecht.

Op de verificatievergadering is de in het vierde verslag genoemde voorwaardelijke preferente vordering van Barentz Iberia S.L. en Zurich Insurance P.L.C. ad EUR 555.938,06 betwist.

8.5 Aantal concurrente crediteuren

33

04-09-2022

 1

60

13-12-2022

 2

61

24-04-2023

 3

Toelichting

De curator heeft een vermeende vordering van een energieleverancier ad EUR 5.500 wegens incassokosten betwist. De reden van betwisting is dat de vordering een deugdelijke grondslag lijkt te ontberen.

Verder heeft de curator een door BSGR ingediende vordering ad EUR 45.260,04 wegens Rioolheffing 2022 op de lijst van voorlopig betwiste crediteuren geplaatst. Voor de reden van betwisting wordt verwezen naar punt 9.2 van dit verslag.

Genoemde vorderingen maken geen onderdeel uit van het hierna genoemde totaalbedrag van concurrente crediteuren.

64

22-08-2023

 4

Toelichting

De curator heeft voor een totaalbedrag ad EUR 1.428.234,29 vorderingen opgenomen op de lijst van voorlopig erkende concurrente vorderingen.

De in het vorige verslag genoemde vordering van de energieleverancier ad EUR 5.500 wegens incassokosten is door deze crediteur ingetrokken en van de lijst van betwiste vorderingen afgevoerd.

De curator heeft voor een totaalbedrag ad EUR 65.593,48 vorderingen opgenomen op de lijst van voorlopig betwiste concurrente vorderingen. Dit betreft de volgende vorderingen.

BSGR: EUR 23.807,22

Zoals in het vorige openbare verslag vermeld, heeft BSGR een aanslag rioolheffing 2022 opgelegd ter hoogte van EUR 45.260,04. De curator had deze vordering aanvankelijk geheel betwist. Inmiddels heeft de curator zelf de juiste hoogte van de vordering berekend en de vordering voor dat deel overgebracht naar de lijst van voorlopig erkende concurrente crediteuren. Voor de gronden van betwisting wordt verwezen naar het hierna in 9.3 van dit openbaar verslag gestelde.

De curator heeft BSGR in de gelegenheid gesteld om het betwiste deel van de vordering voor de verificatievergadering in te trekken, teneinde verwijzing naar de renvooprocedure te voorkomen.

Nationale Nederlanden: EUR 40.568,86

Dit betreft een vordering voor achterstallige pensioenpremies, die duidelijk te

hoog door pensioenverzekeraar Nationale Nederlanden is vastgesteld. Met het UWV en Nationale Nederlanden is ter wille van de voortgang afgesproken dat de vordering niet onder de loongarantieregeling bij het UWV zal worden geïncasseerd, maar mede gelet op de toestand van de boedel rechtstreeks door Nationale Nederlanden bij de curator zal worden ingediend. Het wachten is echter nog steeds op het juiste bedrag van de vordering.

De curator is niet in staat het juiste bedrag zelf te berekenen. Daarom heeft de curator de vordering integraal betwist. De curator heeft er bij Nationale Nederlanden bij herhaling op aangedrongen om alsnog voor de verificatievergadering de vordering bij te stellen, opdat deze kan worden overgebracht naar de lijst van erkende crediteuren. De curator gaat er voorlopig van uit dat Nationale Nederlanden dat zal doen.

In het andere geval zal verwijzing naar de renvooiprocedure moeten plaatsvinden.

Optimizers B.V.: EUR 1.217,40

Dit betreft een vordering wegens een verstrekte licentie op software. De vordering van deze leverancier is deels betwist, aangezien de curator de licentie had opgezegd. Dat is door Optimizers B.V. erkend. Optimizers B.V. heeft echter de voorwaarde gesteld dat het erkende deel van de vordering voor 31.10.2023 zal zijn betaald. Aangezien de curator niet kan garanderen dat dat het geval zal zijn, is hij genoodzaakt het betwiste deel op de crediteurenlijst te handhaven. De curator heeft aan Optimizers B.V. toegelicht dat hij niet kan beloven dat er voor 31.10.2023 zal zijn betaald en haar in de gelegenheid gesteld om het betwiste deel van de vordering voor de verificatievergadering in te trekken, teneinde verwijzing naar de renvooiprocedure te voorkomen.

62

22-11-2023

 5

Toelichting

Twee voorlopig betwiste concurrente vorderingen zijn voorafgaand aan de verificatievergadering door de betreffende schuldeisers ingetrokken, waarmee er voorafgaand aan de verificatievergadering één voorlopig betwiste concurrente vordering resteerde.

8.6 Bedrag concurrente crediteuren

€ 1.092.614,80

04-09-2022



Toelichting

Volgens de boekhouding beliep de schuldenlast per surseancedatum EUR 1.573.992.

€ 1.268.148,33

13-12-2022



€ 1.326.149,99

24-04-2023



€ 1.493.827,77

22-08-2023



Toelichting

Zoals hiervoor uiteengezet, zijn de vorderingen voor EUR 1.428.234,29 voorlopig erkend en voor EUR 65.593,48 voorlopig betwist.

€ 1.481.181,05

22-11-2023



Toelichting

Op de verificatievergadering heeft de curator de betwisting van de vordering van Belasting Samenwerking Gouwe Rijnland ad EUR 23.807,22 gehandhaafd.

Na de verificatievergadering heeft de pensioenverzekeraar haar vordering verlaagd.

Het saldo van de op de verificatievergadering erkende vorderingen, die in de uitdeling zullen worden meegenomen, bedraagt EUR 1.457.373,83.

8.7 Verwachte wijze van afwikkeling

Gelet op de toestand van de boedel zullen de boedel- en preferente vorderingen geheel en de concurrente crediteuren geheel of gedeeltelijk kunnen worden voldaan. De curator zal de griffie van de rechtbank verzoeken om een datum voor een verificatievergadering te bepalen en om de uiterste datum te bepalen waarop de crediteuren vorderingen kunnen indienen.

04-09-2022



De aandeelhouders hebben zich verbonden om alsnog een sociaal plan aan de werknemers aan te bieden, indien na liquidatie van de onderneming nog geld resteert dat anders aan de aandeelhouders zou toekomen. Zie ook het dienaangaande in het eerste faillissementsverslag bij 2.1 gestelde.

Tegelijk met de indiening van dit verslag verzoekt de curator de rechter-commissaris om een datum te bepalen voor de verificatievergadering. Zodra deze datum bekend is, zal de curator alle bekende schuldeisers daarvan op de hoogte stellen.

24-04-2023



De verificatievergadering is bepaald op 29 augustus 2023 om 16.00 uur. De curator heeft alle bekende schuldeisers overeenkomstig artikel 109 jo artikel 108 van de Faillissementswet in kennis gesteld van de uiterste datum van indiening van de vorderingen en van de verificatievergadering.

22-08-2023



De crediteurenlijsten als bedoeld in artikel 112 van de Faillissementswet zijn vervolgens overeenkomstig artikel 114 Faillissementswet ter inzage gelegd bij de griffie van de rechtbank. Conform het bepaalde in artikel 115 van de Faillissementswet heeft de curator daarvan de schuldeisers in kennis gesteld met nadere oproeping voor de verificatievergadering.

Ervan uitgaande dat de hiervoor in 8.4 genoemde vordering van Barentz wordt gedekt door de verzekeringspolis bij Nationale Nederlanden, zal aan de schuldeisers 100% van hun vordering kunnen worden voldaan. De curator streeft ernaar zo spoedig mogelijk een uitkering aan de erkende schuldeisers te laten plaatsvinden.

In geval na het verrichten van de slotuitdeling zal blijken dat sprake is van een overschot, zal na afloop van het faillissement de vennootschap dit dienen uit te keren op renteaanspraken over de periode vanaf faillietverklaring, die in verband met het in artikel 128 van de Faillissementswet bepaalde gedurende het faillissement niet kunnen worden voldaan. De curator heeft met de aandeelhouders afgesproken dat een vervolgens nog resterend bedrag zal worden aangewend om de personeelsleden die op faillissementsdatum in dienst waren een bedrag ter hoogte van de transitievergoeding te betalen, voor zover de middelen daartoe toereikend blijken te zijn. Gedurende deze verslagperiode heeft de curator zich ingezet om in overleg met de personeelsleden de hoogte van de transitievergoedingen vast te stellen. Voor de achtergrond hiervan wordt verwezen naar de in het eerste faillissementsverslag bij 2.1 opgenomen informatie.

Op 29 augustus 2023 heeft de verificatievergadering plaatsgevonden. Zoals hiervoor in 8.4 en 8.6 vermeld, is een tweetal vorderingen betwist. Dit betreft de preferente voorwaardelijke vordering van Barentz Iberia S.L. en Zurich Insurance P.L.C. en de concurrente vordering van Belasting Samenwerking Gouwe Rijnland. De rechter-commissaris heeft beide vorderingen verwezen naar de rolzitting voor renvooi op 4 oktober 2023.

22-11-2023

 5

Op de rolzitting van 4 oktober 2023 heeft Belasting Samenwerking Gouwe Rijnland zich niet gesteld. Daarmee is de betwiste vordering van Belasting Samenwerking Gouwe Rijnland van de baan.

Op deze rolzitting hebben Barentz Iberia S.L. en Zurich Insurance P.L.C. zich gesteld, waarna de zaak op de rolzitting van 15 november 2023 is verwezen naar de rolzitting van 3 april 2024 voor voortprocederen.

De curator heeft zich ingezet om een schikking te bereiken. Verder heeft de curator geprobeerd om Barentz Iberia S.L. en Zurich Insurance P.L.C. ertoe te bewegen medewerking te verlenen aan een constructie waarmee de aanspraak die failliet heeft op haar aansprakelijkheidsverzekeraar, Nationale Nederlanden, wordt overgedragen aan Barentz Iberia S.L. en Zurich Insurance P.L.C. Daarmee zou de gefailleerde er als het ware tussenuit vallen en zou het geschil verder beslecht kunnen worden tussen de verzekeraar en Barentz Iberia S.L. en Zurich Insurance P.L.C. Om hen moverende redenen willen Barentz Iberia S.L. en Zurich Insurance P.L.C. hieraan echter geen medewerking verlenen.

Dat betekent dat er thans geen slotuitkering kan worden gedaan, waarna het faillissement tot een einde zou kunnen komen. Er zal een eerste uitkering aan de erkende crediteuren worden gedaan en een reservering zal worden aangehouden in verband met de betwiste vordering van Barentz Iberia S.L. en Zurich Insurance P.L.C.

Gelet op de toestand van de boedel is ondanks de noodzaak tot deze reservering een 100% uitkering aan de erkende crediteuren mogelijk. Helaas zal de in het vorige verslag genoemde beoogde uitkering aan de voormalig

personeelsleden na afloop van het faillissement hierdoor moeten wachten tot het geschil met Barentz Iberia S.L. en Zurich Insurance P.L.C. zal zijn beslecht. Helaas zal daar nog de nodige tijd overheen kunnen gaan, omdat dit samenhangt met een procedure die thans nog is Spanje aanhangig is.

De curator heeft de tussentijdse uitdelingslijst ter goedkeuring voorgelegd aan de rechter-commissaris. Deze heeft de uitdelingslijst vervolgens goedgekeurd. De uitdelingslijst zal met ingang van 11 december 2023 ter inzage liggen ter griffie van de rechtbank en derhalve - behoudens verzet - verbindend worden per 21 december 2023, waarna de uitdeling aan de erkende schuldeisers zal kunnen plaatsvinden.

Op 21 december 2023 is de uitdelingslijst verbindend geworden. Vervolgens heeft de 100% uitdeling aan het grootste deel van de op de verificatievergadering erkende crediteuren plaatsgevonden. Een aantal crediteuren heeft nog niet gereageerd op het verzoek van de curator om een bankrekeningnummer door te geven.

13-02-2024

 6

In verband met de aanhangige renvooiprocedure tegen Barentz Iberia S.L. en Zurich Insurance P.L.C. (zie nader 9.3) kan het faillissement kan nog niet worden beëindigd.

Inmiddels heeft 100% uitdeling aan alle crediteuren plaatsgevonden.

24-05-2024

 7

De in het vorige verslag genoemde procedure is tot een einde gekomen (zie nader 9.3). Het faillissement zal binnenkort worden beëindigd.

Er resteert een boedeloverschot. Dat betekent dat de vennootschap met de beëindiging van het faillissement in vereffening zal gaan en nog niet zal ophouden te bestaan. De bestuurder van de vennootschap zal na het faillissement als vereffenaar het boedeloverschot afwikkelen. Het boedeloverschot zal allereerst worden aangewend ter betaling van de zogenaamde postfaillissementsrente, die ingevolge het in art. 128 Fw bepaalde niet kon worden geverifieerd. Het vervolgens resterende deel zal worden aangewend om (na aftrek van kosten) alsnog transitievergoedingen (zie nader hiervoor bij 2.1) - *voor zover het beschikbare bedrag niet toereikend zal zijn, naar rato van ieders berekende vergoeding* - te betalen aan de personeelsleden, die op faillissementsdatum in dienst waren en door de curator zijn ontslagen. Een eventueel dan nog resterend bedrag zal toekomen aan de aandeelhouders.

8.8 Werkzaamheden crediteuren

Correspondentie en overige contacten met crediteuren, crediteurenadministratie

04-09-2022

 1

Werkzaamheden in verband met de verificatievergadering een aankomende uitdeling

22-11-2023

 5

Werkzaamheden in verband met de uitdeling

13-02-2024

 6




Berekening van de postfaillissementsrente aanspraken van de crediteuren ten behoeve van de aankomende vereffeningfase.

24-05-2024



 7

9. Procedures

9.1 Naam wederpartijen

N.v.t.	04-09-2022  1
Belastingssamenwerking Gouwe Rijnland (BSGR)	24-04-2023  3
Renvooiprocedure Barentz Iberia S.L. en Zurich Insurance P.L.C.	22-11-2023  5

9.2 Aard procedures

N.v.t.	04-09-2022  1
De curator heeft beroep in gesteld tegen een uitspraak op bezwaar tegen een aanslag rioolheffing. De achtergrond daarvan is als volgt.	24-04-2023  3

- Op 9.12.2022 werd van BSGR een aanslag Rioolheffing 2022 met dagtekening 30.9.2022 ter hoogte van EUR 45.260,04 ontvangen.
- Deze aanslag is (zoals te doen gebruikelijk) gebaseerd op het waterverbruik in het voorgaande jaar 2021.
- Het waterverbruik gedurende het belastingjaar 2022 is (echter) een stuk lager geweest. Niet alleen is er in de aanloop naar het faillissement op 29.7.2022 als gevolg van de teruglopende productie minder water verbruikt dan een jaar eerder. Daarnaast is de onderneming na de zomer gestaakt, waarna er helemaal geen water meer is verbruikt.
- Op 9.12.2022 heeft de curator telefonisch contact opgenomen met een medewerker van de BSGR die mededeelde (adviseerde), dat indien de waternota zou worden ingestuurd, de aanslag aan de hand daarvan zou worden gecorrigeerd.
- Op 27.12.2022 heeft de curator BSGR per brief kopieën van de waternota's gezonden met het verzoek aan de hand daarvan de aanslag rioolheffing 2022 bij te stellen. Op basis van het waterverbruik zou de aanslag met een bedrag van ongeveer EUR 23.500 behoren te worden verlaagd.
- Met een uitspraak op bezwaar met dagtekening 8.2.2023 heeft BSGR daarop laten weten de brief van 27.12.2022 als bezwaarschrift aan te merken en het bezwaar niet-ontvankelijk te verklaren, aangezien dit niet binnen 6 weken na 30.9.2022, de dagtekening van de aanslag, was ingesteld. Daarnaast wordt overwogen dat de aanslag correct is opgelegd omdat conform de Verordening rioolheffing van de gemeente Leiden de aanslag wordt gebaseerd op het verbruik in het voorliggende jaar.

Aangezien er in dit faillissement uitgekeerd zal kunnen worden aan de concurrente crediteuren is het aangewezen is dat de aanslag naar de juiste proporties zal worden teruggebracht. De eerste gedachte die in dat kader zou kunnen opkomen, is om de aanslag ter gelegenheid van de verificatievergadering te betwisten. Er moet echter rekening mee worden gehouden dat een betwisting geen stand zal houden gezien de formele

rechtskracht van de aanslag (Asser/Sieburgh 6-IV 2019/374). Gelet daarop is het in het belang van de boedel om in beroep te gaan tegen de afwijzing op bezwaar.

Het eerste aspect wat daarbij speelt is de niet-ontvankelijkheid. Bepleit kan worden dat kan gesproken worden van een verschoonbare termijnoverschrijding in de zin van artikel 6:11 Awb, aangezien de curator eerst op 9.12.2022 kennis kreeg van de bewuste aanslag, terwijl bovendien kort na het faillissement reeds het juiste correspondentieadres (het kantooradres van de curator) aan BSGR was medegedeeld en dus bekend mocht worden verondersteld.

Het tweede aspect betreft de hoogte van de aanslag. Weliswaar wordt deze volgens de toepasselijke verordening gebaseerd op het voorliggende jaar. Dat doet echter geen recht aan de onderhavige situatie, waar de onderneming lopende het jaar is gestaakt. Uit de jurisprudentie is af te leiden dat de 'tariefstelling' een 'benadering van de werkelijkheid' moet vormen. Dat is hier niet het geval. Het is daarom aangewezen dat de aanslag in deze 'eindsituatie' van de belastingplichtige moet worden gecorrigeerd naar het daadwerkelijk verbruik.

De rechter-commissaris heeft desverzocht de curator op de voet van art. 68 lid 3 Fw machtiging verleend deze procedure in te stellen.

Voor de achtergrond van de renvooprocedure tegen Barentz Iberia S.L. en Zurich Insurance P.L.C. verwijst de curator naar het vorenstaande bij 8.4 en 8.7.






22-11-2023

 5

9.3 Stand procedures

N.v.t.	04-09-2022  1
De rechtbank heeft de ontvangst van het beroepschrift bevestigd. Na kennisneming van het beroepschrift heeft de heffingsambtenaar namens BSGR aan de rechtbank laten weten dat BSGR het bezwaar ten onrechte niet-ontvankelijk verklaarde.	24-04-2023  3
<p>In de beroepsprocedure tegen de aanslag rioolheffing heeft de rechtbank met dagrekening 27 juli 2023 uitspraak gedaan. In de uitspraak heeft de rechtbank geoordeeld dat de curator ontvankelijk is in zijn bezwaar en BSGR opgedragen om het bezwaar alsnog in behandeling te nemen.</p> <p>BSGR had zich in de beslissing waartegen beroep werd ingesteld, ondanks de niet-ontvankelijk verklaring ook uitgelaten over het ingediende bezwaar en daarbij aangegeven dat het bezwaar door haar zou zijn afgewezen.</p> <p>De curator was in de beroepsprocedure daarom tevens ingegaan op de aangevoerde afwijzingsgronden. De rechtbank heeft zich daarover echter niet uitgelaten, enkel aangegeven dat BSGR daarover (nogmaals) een beslissing moet nemen.</p> <p>De curator heeft eerder in zijn beroepschrift zelf de juiste hoogte van de rioolheffing 2022 berekend en de vordering van BSGR voor dat bedrag opgenomen op de lijst van voorlopig erkende crediteuren.</p> <p>Voor het resterend gedeelte van de in verband met de rioolheffing 2022 ingediende vordering heeft de curator de vordering betwist en BSGR voorgesteld dat zij voor de verificatievergadering op 29 augustus 2023 de vordering voor het betwiste deel intrekt.</p> <p>Gaat BSGR daartoe niet over dan zal naar het zich laat aanzien het geschil over de aanslag ter gelegenheid van de verificatievergadering op de voet van artikel 122 Fw worden verwezen naar de renvooiprocedure.</p> <p>In de beroepsprocedure heeft de rechtbank ten laste van BSGR een kostenveroordeling uitgesproken. De curator zal het bedrag daarvan innen.</p>	22-08-2023  4
De procedure tegen en Barentz Iberia S.L. en Zurich Insurance P.L.C. is verwezen naar de rolzitting van 3 april 2024 voor uitlaten voortprocederen.	22-11-2023  5
Gedurende deze verslagperiode heeft overleg plaatsgevonden tussen alle bij het achterliggende geschil betrokken partijen met als doel een schikking te bereiken. Aan het eind van de verslagperiode was echter nog geen overeenstemming over een schikking bereikt. In geval van een schikking zal de renvooiprocedure kunnen worden beëindigd en zal, nadat de uitdeling is afgerond, ook het faillissement kunnen worden beëindigd.	13-02-2024  6
Gedurende deze verslagperiode is alsnog een minnelijke regeling getroffen in het geschil tussen Nationale Nederlanden (verzekeraar van failliet), Barentz Iberia S.L. en Zurich Insurance P.L.C. Op de rolzitting van 17 april 2024 is de zaak op verzoek van partijen doorgehaald.	24-05-2024  7

9.4 Werkzaamheden procedures

N.v.t.	04-09-2022
	 1
Werkzaamheden i.v.m. de hiervoor bedoelde beroepsprocedure tegen de aanslag rioolheffing 2022	22-08-2023
	 4
Werkzaamheden i.v.m. renvooprocedure	22-11-2023
	 5
Correspondentie en overleg over eventuele schikking renvooprocedure met Nationale Nederlanden, Barentz Iberia S.L. en Zurich Insurance P.L.C.	13-02-2024
	 6
Correspondentie en overleg over schikking van het geschil tussen Nationale Nederlanden, Barentz Iberia S.L. en Zurich Insurance P.L.C. en beëindiging van de renvooprocedure.	24-05-2024
	 7

10. Overig

10.1 Plan van aanpak

<ul style="list-style-type: none">• Verkoop activa• Incasso debiteuren• Verificatie schuldvorderingen• Onderzoek naar oorzaken en achtergronden van het faillissement	04-09-2022
	 1
<ul style="list-style-type: none">• Incasso debiteuren• Verificatie schuldvorderingen• Onderzoek naar oorzaken en achtergronden van het faillissement	13-12-2022
	 2
<ul style="list-style-type: none">• incasso resterende debiteuren• doorlopen beroepsprocedure (zie 9.)• voorbereiding verificatievergadering• uitdeling crediteuren	24-04-2023
	 3
<ul style="list-style-type: none">• verificatievergadering 29.8.2023• uitdeling• doorlopen evt. renvooprocedures• afstemmen met personeel en aandeelhouders i.v.m. transitievergoedingen (zie hiervoor bij 8.7)• overdracht boedel aan vereffenaar na afloop faillissement	22-08-2023
	 4
<ul style="list-style-type: none">• uitdeling• renvooprocedure• afstemming met aandeelhouders en werknemers i.v.m. beoogde uitkering werknemers	22-11-2023
	 5
	13-02-2024

- afronden uitdeling
- renvooiprocedure
- afstemming met aandeelhouders i.v.m. beoogde uitkering van renteaanspraken aan faillissementscrediteuren en beoogde uitkering aan werknemers

 6

Er dient nog een aantal praktische zaken te worden geregeld, teneinde overdracht van het boedeloverschot aan de vereffenaar te kunnen laten plaatsvinden. Hierbij gaat het om zaken als de benoeming van de vereffenaar en diens inschrijving in het handelsregister, overdracht van de ABN AMRO bankrekening van de gefailleerde vennootschap, enz. Zodra deze zaken zullen zijn afgewikkeld zal de beëindiging van het faillissement in gang kunnen worden gezet.

24-05-2024

 7

De afwikkeling van het faillissement kan als voltooid worden beschouwd.

10-09-2024

 8

10.2 Termijn afwikkeling faillissement

Nog niet bekend

04-09-2022

 1

Nog niet bekend

22-11-2023

 5

Zodra de renvooiprocedure zal zijn afgewikkeld, zal het faillissement kunnen worden beëindigd.

13-02-2024

 6

Het faillissement zal thans worden beëindigd. Het onderhavige openbare verslag is het laatste verslag.

10-09-2024

 8

10.3 Indiening volgend verslag

10.4 Werkzaamheden overig

Opstellen verslag en werkzaamheden die niet in een van de andere categorieën vallen

04-09-2022

 1

Bijlagen

Bijlagen