



Faillissementsverslag nr. 03
ex artikel 73a Fw
(6 oktober 2016)

Betreffende:

de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid **Chica's B.V.** statutair gevestigd te Bergen NH, vestigingsadres: Boulevard 7 te 1931 CJ Egmond aan Zee, ingeschreven bij de Kamer van Koophandel onder nummer 59455136;

faillissementsdatum	: 5 april 2016
faillissementsnummer	: F. 15/16/149
faillissementsrekening	: NL02KASA0223361704
rechter-commissaris	: mr. M. Wouters
curator	: mr. M.A. Le Belle
faillissementsmedewerksters	: E.S.J. Ockeloen, L.H. Schellevis S.B.E.M. Dellelijn
adres curator	: Nassaulaan 30, Postbus 409 1800 AK Alkmaar
activiteiten onderneming	: Horeca; restaurant met ontbijt, lunch en diner, tevens terras aan de Boulevard.
omzetgegevens	: 2014: € 933.221,-- 2015: € 1.689.985,-- (concept jaarrekening)
personeel gemiddeld aantal	: 15-20
verslagperiode	: 5 augustus 2016 t/m 6 oktober 2016
bestede uren in verslagperiode	: 21:33 (1 augustus 2016 t/m 30 september 2016)
bestede uren totaal	: 149:05 (t/m 30 september 2016)

1. Inventarisatie

1.1. Directie en organisatie

Verslag 01: De vennootschap Chica's B.V. is op 16 december 2013 opgericht door JoKu B.V. (kvk-nummer 56261691), welke vennootschap werd vertegenwoordigd de heer Richard de Jong, geboren te Amsterdam op 19 april 1957, wonende Hoekweid 10 te 1862 BA Bergen. Op enig moment nadien is kennelijk besloten de aandelen Chica's B.V. onder Stichting De Jutter te hangen (kvk-nummer 59878859), van deze stichting is de heer De Jong voornoemd bestuurder. Het bestuur van Chica's B.V. is tijdens de exploitatieperiode van de vennootschap overgenomen door Brenda Kuil (echtgenote van De Jong), wonende 1862 BA Bergen aan de Hoekweid 10, geboren te Beverwijk op 29 oktober 1976, althans is het bestuur indirect bij komen te liggen, aangezien zij statutair bestuurder is (geweest) van JoKu B.V. De feitelijke beleidsbepaler bleef de heer De Jong overigens.

De familie De Jong heeft via bovengenoemde vennootschappen ook nog Wonders Egmond B.V., hierin zit een vergelijkbare horecazaak aan de Boulevard te Egmond aan Zee.

Bovengenoemde situatie, te weten het aandeelhouderschap, is per 1 april 2016 gewijzigd in die zin dat de vennootschap Warmond Bergen B.V. met als (indirect) bestuurder de heer Rith Groot de aandelen Chica's B.V. overgedragen heeft gekregen tegen betaling van een koopsom van € 40.000,--. JoKu B.V. (Brenda Kuil) is als bestuurder uitgeschreven, doch er was op het moment van faillissement geen nieuwe bestuurder ingeschreven. Wel kon de curator via de nieuwe aandeelhouder de volledige beschikking krijgen over de administratie en de relevante contracten.

Het bleek de curator dat Warmond Bergen B.V. op 29 januari 2016 een koopovereenkomst had gesloten met Richard de Jong in zijn hoedanigheid van bestuurder van Stichting De Jutter, die in de overeenkomst wordt genoemd als 'verkoper'. Overeengekomen was een koopsom voor de aandelen Chica's van € 40.000,--. Hiervan zou, blijkens de overeenkomst, een bedrag van € 35.000,-- door de notaris rechtsreeks worden overgemaakt aan de Belastingdienst in verband met schulden van Wonders Egmond B.V., waarbij in de overeenkomst ook staat vermeld dat Wonders Egmond B.V. ook een onderneming is van verkoper, althans van de heer R. de Jong en zijn echtgenote.

Onderdeel van de overeenkomst was ook dat de vennootschap vóór datum overdracht een bedrag van € 300.000,-- zou kwijtschelden aan JoKu B.V. Dit bedrag was blijkens de overeenkomst de rekening-courantschuld van JoKu B.V. aan Chica's B.V. Voorts was overeengekomen dat als dit bedrag hoger zou zijn dan € 300.000,-- JoKu B.V. het bedrag van de overschrijding zou overmaken aan koper, Warmond Bergen B.V.

Om haar moverende redenen heeft koper na het sluiten van de overeenkomst aan verkoper laten weten dat de overeenkomst vernietigd werd, althans ontbonden. Naar de curator heeft vernomen, had dit te maken met (volgens koper) de aanwezigheid van aanzienlijk hogere schulden in de vennootschap Chica's B.V., dan koper kennelijk bij het sluiten van de overeenkomst had gedacht. Deze opstelling van koper is voor verkoper aanleiding geweest om een kort geding tot nakoming te starten. Dit kort geding heeft geresulteerd in een vonnis van de Voorzieningenrechter te Alkmaar datum 29 maart 2016 op grond waarvan koper op straffe van een dwangsom mee moest werken aan levering, dus de overdracht van de aandelen, tegen betaling van een koopsom van € 40.000,--.

In verband met bovenstaande heeft koper meegewerkt aan overdracht van de aandelen, dit heeft op 1 april 2016 plaatsgevonden, waarbij als tijdstip voor economische overgang is afgesproken 1 februari 2016, althans staat in de akte van overdracht dat de aandelen geacht te zijn overgedragen op dit datum.

Relevant is dat de exploitatie van Chica's B.V. feitelijk reeds vanaf 28 januari 2016 werd gevoerd door koper. Volgens koper heeft Richard de Jong op die datum de sleutels van de horecagelegenheid op de bar achter gelaten met de mededeling aan koper dat hij de exploitatie alvast maar moest overnemen, omdat koper er geen zin meer in had.

Koper zag zich genoodzaakt de exploitatie direct voort te zetten, enerzijds vanwege de continuïteit van de onderneming, maar anderzijds ook omdat koper het naast en boven Chica's gelegen hotel Golfzang exploiteert en koper voor de hotelgasten het restaurant (denk aan ontbijt) open wilde houden, aldus koper. Hoe dit ook zij: feit is dat vanaf 28 januari 2016 de feitelijke exploitatie heeft plaatsgevonden onder de vlag van koper. Zie voor een verdere toelichting sub 6 (6. Doorstart/ Voortzetten).

1.2. Winst en verlies

Verslag 01:

2014: € 139.829,-- verlies;

2015: € 3.889,-- verlies (concept jaarcijfers).

1.3. Balanstotaal

Verslag 01:

2014: € 751.931,--;

2015: € 849.084,-- (concept jaarcijfers).

1.4 Lopende procedures

Verslag 01: Er was gedurende de exploitatieperiode (ruim anderhalf jaar) van de onderneming regelmatig sprake van beslagleggingen, voorafgaand aan procedures. Op de dag van het faillissement liep er een incassoprocedure met als eisende partij de keukenleverancier, die had nog een restantvordering open staan. De keukenleverancier heeft de zaak 'on hold' gezet in verband met het (dreigende) faillissement. Aanleiding hiervoor was (volgens de keukenleverancier) dat zij benaderd was door de Belastingdienst met de vraag of zij als "steunvorderaar" wilde dienen in verband met een aan te vragen faillissement.

1.5 Verzekeringen

Verslag 01: Ten tijde van het faillissement waren niet alle verzekeringen betaald. In verband met het doordraaien van de onderneming heeft de curator ten laste van de boedel de dekking van de verzekeringen hersteld door betaling van de achterstand en het afgeven van een garantie voor de premiebetaling. Deze verzekeringen worden/zijn beëindigd in verband met de bereikte doorstart.

1.6 Huur

Verslag 01: Er was sprake van een huurovereenkomst met Warmond Bergen B.V. Dit is een gelieerde partij van de exploitant van het boven en naast gelegen hotel Golfzang. Warmond Bergen B.V. was zowel verhuurder als financier van Chica's. De huurovereenkomst was aangegaan per 1 juni 2014 en liep tot en met 31 mei 2019, met daarna de gebruikelijke verlengingsmogelijkheden. De aanvangshuurprijs was € 150.000,-- exclusief btw per jaar. De huurovereenkomst is in verband met de bereikte doorstart (deze vond plaats met verhuurder) in onderling overleg geëindigd, met ingang van 1 april 2016 (terugwerkende kracht).

1.7 Oorzaken faillissement

Verslag 01: Het faillissement is aangevraagd door een schuldeiser. Er is op de behandeling van de zitting kennelijk geen verweer gevoerd, althans was voor de rechter in voldoende mate aannemelijk dat sprake was van een faillissementssituatie. Gelet op de bij curator inmiddels bekende schuldenlast, wekt dit geen verbazing. De schuldenlast is, zeker voor een onderneming die nog geen twee jaar heeft gedraaid, zeer aanzienlijk. Er is structureel geen loonbelasting en/of btw afgedragen, voorts is er een omvangrijke reeks van handelscrediteuren onbetaald gebleven. In een dergelijke situatie is het niet verwonderlijk dat een crediteur het faillissement aanvraagt.

Hoewel koper een vennootschap kocht die (bij koper bekend) technisch failliet was, heeft koper kennelijk uiteindelijk besloten geen poging te doen om het faillissement te voorkomen. Daargelaten het antwoord op de vraag of dit koper duurzaam was gelukt, gelet op de aanzienlijke belastingschulden.

De eerste indruk van de curator is dat het met de (stijgende) omzet van de vennootschap goed zat. Dit temeer nu circa een kwart hiervan (duurzaam) werd gerealiseerd door het verstrekken van ontbijt aan de hotelgasten. Voorts is er vanaf de start van de exploitatie, naast de directe cashflow uit de omzet in het tweede kwartaal 2014 door middel van geldleningen (circa € 220.000,--) en later nog een overeenkomst van huurkoop op 8 januari 2015 (circa € 100.000,-) behoorlijk veel liquiditeit in de onderneming gevloeid. Ook is sprake geweest van een aanzienlijke mate leverancierskrediet, zelfs hebben diverse leveranciers leningen verstrekt aan hun afnemer Chica's B.V. Feitelijk werden hiermee openstaande posten omgezet in een geldlening.

Relevant is voorts dat in de exploitatieperiode van ruim anderhalf jaar tenminste € 330.000,-- uit de vennootschap is gehaald ten behoeve van JoKu B.V. Dit zonder kenbare grondslag of titel.

De verdere details van de exploitatieperiode heeft de curator uiteraard nog in onderzoek, doch bovenstaande lijkt reeds in meer of mindere mate de oorzaak van het onderhavige faillissement te verklaren.

Verslag 02: In aanvulling op bovenstaande kan nog worden opgemerkt dat blijkens het onderzoek naar de administratie er opmerkelijk veel ogenschijnlijke privé zaken via Chica's B.V. zijn betaald en ten laste van Chica's B.V. zijn gekomen, zonder dat dit in rekening-courant met de statutair en/of feitelijk bestuurder is geboekt.

Met betrekking tot de onttrekkingen van JoKu B.V. kan de periode van onttrekkingen nader worden gepreciseerd in die zin dat vanaf 1 april 2015 er nog sprake was van een schuld van Chica's B.V. aan JoKu B.V.

Dit is daarna omgeslagen naar een schuld van JoKu B.V. aan Chica's B.V. door middel van onttrekkingen van substantiële bedragen, een enkele keer zelfs € 100.000,--. Dit heeft er uiteindelijk toe geleid dat op 31 januari 2016, dus tien maanden later, er een schuld was van JoKu B.V. aan Chica's B.V. van tenminste € 330.000,--. Voorshands is aannemelijk dat deze onttrekkingen de rechtstreekse oorzaak zijn van het faillissement van Chica's B.V., immers nagenoeg alle liquiditeit is uit Chica's B.V. onttrokken, met gevolg dat er geen liquiditeit was om crediteuren te betalen.

Verder onderzoek heeft geleerd dat JoKu B.V. de bedragen heeft doorgestort naar de feitelijk beleidsbepaler Richard de Jong / bestuurder Richard de Jong en/of Brenda Kuil, aangezien uit de administratie van JoKu B.V. is gebleken dat Richard de Jong een schuld aan JoKu B.V. heeft opgebouwd van ruim € 250.000,--. Ook lijkt het er op dat een bedrag van circa € 53.000,-- van Chica's B.V. via JoKu B.V. is aangewend voor Wonders Egmond B.V., want die vennootschap heeft blijkens de administratie van JoKu B.V. een schuld aan JoKu B.V. van € 53.000,--. Aangezien JoKu B.V. zelfstandig geen inkomsten of activiteiten heeft, zal deze financiering indirect vanuit Chica's B.V. hebben plaatsgevonden.

Gelet op de voorshands aannemelijke gang van zaken, zal de curator actie ondernemen jegens Brenda Kuil en Richard de Jong, in die zin dat aan hen eerst wordt gevraagd een toelichting te geven op de feitelijke gang van zaken en op het vermoeden dat sprake is van onbehoorlijk bestuur. Indien hiertoe aanleiding bestaat/blijft bestaan, zal de curator rechtsmaatregelen jegens hen nemen. Dit uiteraard in overleg met de rechter-commissaris.

Verslag 03: De onderzoeken, waarover in verslag 02 wordt gesproken hebben geleid tot de beslissing van de curator om de (indirect) bestuurders aan te spreken, alsmede JoKu B.V., Stichting De Jutter en Wonders Egmond B.V. De conceptdagvaarding is inmiddels gereed. Na verkregen toestemming van de rechter-commissaris zal deze dagvaarding worden uitgebracht. De omvang van de totale claim op de bestuurders uit hoofde van onbehoorlijk bestuur c.q. de rekeningcourant-verhouding bedraagt meer dan € 300.000,--. De vordering op Wonders Egmond B.V. is beperkter van aard, dit gaat om de rekeningcourant-schuld van Wonders Egmond B.V., circa € 10.000,--.

1.8 Aanvraag faillissement JoKu B.V.

Verslag 02: Op 25 april 2016 heeft de curator een verzoekschrift ingediend bij de rechtbank te Alkmaar tot faillietverklaring van JoKu B.V. In dezelfde periode heeft verhuurder/crediteur Warmond Bergen B.V. het faillissement van JoKu B.V. aangevraagd. Beide aanvragen zijn bij de rechtbank gelijktijdig behandeld. JoKu B.V. heeft zich verweerd tegen de aanvraag als zodanig. Ondanks dit verweer heeft de rechtbank het faillissement van JoKu B.V. uitgesproken, dit is gebeurd op de aanvraag van Warmond Bergen B.V., die hoewel het ging om een gelijktijdige behandeling, éerst werd behandeld.

Aangezien de rechtbank het faillissement onmiddellijk uitsprak, behoefte de aanvraag van de curator geen verdere behandeling. De uitspraak heeft plaatsgevonden bij vonnis van de rechtbank Noord-Holland van 24 mei 2016. Hiertegen is JoKu B.V. bij beroepschrift van 1 juni 2016 in beroep gekomen bij het Gerechtshof te Amsterdam. Dit hoger beroep is behandeld ter zitting van 26 juli 2016, de curator van Chica's was hierbij ook aanwezig en uiteraard ook de curator van JoKu B.V., mr. A. de Groot, Boddaert Advocaten.

Vlak voor de zitting bleek dat Warmond Bergen B.V. tot verrassing van de curator van Chica's B.V. tot een regeling was gekomen met JoKu B.V./Richard de Jong, met als resultaat dat Warmond Bergen B.V. stelde geen vordering meer te hebben op JoKu B.V. en dat zij geen belang meer had bij een faillissement van JoKu B.V.. Zij was ook niet op de zitting aanwezig. Deze omstandigheid (de regeling tussen aanvrager Warmond Bergen B.V. en JoKu B.V./Richard de Jong) enerzijds en het feit dat volgens het Gerechtshof geen sprake was van een faillissementssituatie anderzijds, heeft ertoe geleid dat het Gerechtshof de uitspraak van de rechtbank tot faillietverklaring van JoKu B.V. bij arrest van 2 augustus 2016 heeft vernietigd.

Bovengenoemde vernietiging heeft ertoe geleid dat de faillissementsaanvraag die de curator van Chica's had ingediend, bij de rechtbank weer in behandeling zal worden genomen. Deze behandeling zal plaatsvinden op dinsdag 23 augustus 2016 te 09.00 uur. De curator is het niet eens met de uitspraak van het Gerechtshof.

Het kan zijn dat Warmond Bergen B.V. en JoKu B.V./Richard de Jong een regeling hebben getroffen waarbij Warmond Bergen B.V. kennelijk afziet van haar (vermeende) vorderingsrechten of dat dit op een andere manier wordt gecompenseerd, dit staat los van het feit dat Chica's B.V. een aanzienlijke vordering heeft op JoKu B.V. en dat er voor het overige meerdere schuldeisers van JoKu B.V. zijn.

De curator van Chica's B.V. acht de faillissementsaanvraag van JoKu B.V. in het belang van Chica's B.V., immers een curator van JoKu B.V. heeft een rechtstreekse actie jegens Richard de Jong en Wonders Egmond B.V. om de rekeningcourantvordering van JoKu B.V. op hen te incasseren. Daarnaast heeft JoKu B.V. geen activiteiten meer, de vennootschap Wonders Egmond B.V. is geen werkmaatschappij van JoKu B.V. JoKu B.V. is een holding met aanzienlijke vorderingsrechten op haar debiteuren Richard de Jong en Wonders Egmond B.V.

Verslag 03: De hernieuwde aanvraag van het faillissement van JoKu B.V. is door de rechtbank bij beschikking van 23 augustus 2016 afgewezen. De summiere motivering hierbij is dat de rechtbank, gelet op de gemotiveerde betwisting van JoKu B.V. ten aanzien van de gestelde vorderingen van Chica's B.V. op JoKu B.V., niet summierlijk heeft kunnen vaststellen dat sprake is van een vorderingsrecht van de curator van Chica's B.V. Genoemde afwijzing leidt ertoe dat de curator zich genoodzaakt ziet om de vorderingen op JoKu B.V. eerst door de rechtbank in een civiele procedure te laten vaststellen. Dit vindt annex plaats aan de procedure jegens de bestuurders op basis van onbehoorlijk bestuur.

2. Personeel

2.1 Ontslag

Verslag 01: In verband met het faillissement heeft de curator alle personeelsleden een brief doen toekomen met daarin een opzegging van de arbeidsovereenkomst. Echter, in verband met de nadien bereikte doorstart per 1 april 2016 zijn de arbeidsrelaties overgenomen door de doorstartende partij.

3. Activa

Onroerende zaken

Verslag 01: Niet van toepassing.

Bedrijfsmiddelen

3.5 Beschrijving

Verslag 01: Er was sprake van een horeca inventaris met dien verstande dat reeds een groot gedeelte van het meubilair op 8 januari 2015 door Chica's B.V. voor een bedrag van € 99.173,55 exclusief btw is overgedragen aan Warmond Bergen B.V. In ruil daarvoor heeft Warmond Bergen B.V. de openstaande rekening van de leverancier betaald en is Warmond Bergen B.V. met Chica's B.V. een overeenkomst van huurkoop aangegaan. De curator heeft de betreffende gang van zaken onderzocht, bovenstaande beschrijving is hier een weerslag van. Een ander deel van de inventaris behoorde tot de boedel en is in opdracht van de curator getaxeerd door Viginti B.V. Taxaties, Veilingen en Makelaardij R.G. De liquidatiewaarde van de roerende zaken (exclusief voorraad) bedroeg € 47.510,--. De onderhandse verkoopwaarde op basis van deze taxatie was (exclusief voorraad) € 82.000,--. Voor dit laatste bedrag is de inventaris verkocht.

3.6 Verkoopopbrengst

Verslag 01: € 82.000,--.

3.7 Boedelbijdrage

Verslag 01: Niet overeengekomen, aangezien de pandhouder en de curator vooralsnog de indruk hebben dat de opbrengst in de boedel blijft vanwege het hierna te noemen bodemvoorrecht van de fiscus.

3.8 Bodemvoorrecht fiscus

Verslag 01: Gelet op de aanzienlijke vordering van de fiscus (€ 228.000,-- ten tijde van dit verslag, dit is nog exclusief de vordering art. 29 lid 2 Wet OB) zal naar verwachting de gehele opbrengst van de roerende zaken in de boedel blijven.

Vorraden / onderhanden werk

3.9 Beschrijving

Verslag 01: Horecavoorraad. De voorraad kende een liquidatiewaarde van € 2.000,-- en onderhandse verkoopwaarde van € 10.000,--. Voor dit laatste bedrag is de voorraad verkocht.

3.10 Verkoopopbrengst

Verslag 01: € 10.000,--.

3.11 Boedelbijdrage

Verslag 01: Geen, aangezien de totale opbrengst in de boedel vloeit. Op de voorraad rustte geen pandrecht.

Andere activa

3.12 Beschrijving

Verslag 01: Goodwill/handelsnaam.

3.13 Verkoopopbrengst

Verslag 01: € 43.000,--.

4. Debiteuren

4.1 Omvang debiteuren

Verslag 01: Een relevante debiteur was het hotel Golfzang vanwege de ontbijtservice door Chica's. Aangezien Warmond Bergen BV haar vorderingsrechten op Chica's bij akte van 30 juli 2015 gecedeerd had aan hotel Golfzang B.V., werden de facturen met betrekking tot de ontbijtservice verrekend met de huurfacturen, aldus was geen sprake van een inbare debiteurenpositie. Een andere belangrijke debiteurenpost betreft JoKu B.V., op datum faillissement ruim € 331.000,--. De curator heeft de incasso hiervan ter hand genomen, zie verder 7.6.

4.2 Opbrengst

Verslag 01: Niet van toepassing.

4.3 Boedelbijdrage

Verslag 01: Niet van toepassing.

5. Bank / Zekerheden

5.1. Vordering van banken

Verslag 01: Er was geen sprake van een bank met een vordering op Chica's B.V. De feitelijke financier was verhuurder Warmond Bergen B.V. Die had een gedeelte van de inventaris in huurkoop verstrekt, voorts had die in verband met de initiële financiering van € 220.000,-- een pandrecht op de inventaris. Warmond Bergen B.V. heeft inmiddels haar vordering ingediend en die bedraagt € 349.651,40.

5.2 Leasecontracten/Bruikleen etc.

Verslag 01: Er was sprake van een aantal overeenkomsten met te respecteren echten van derden zoals lease en/of huurkoop en/of bruikleen, onder andere ook met betrekking tot de koffiemachines en het servies, de muziekinstallatie, de tapinstallatie en de leverancier van fruitdranken. De doorstartende partij neemt deze overeenkomsten over, althans treft hij regelingen met de betreffende leveranciers. Zo is het met de curator afgesproken.

5.3 Beschrijving zekerheden

Verslag 01: Zie 5.1.

5.4 Separatistenpositie

Verslag 01: Zie 5.1 en 3.8. De zekerheidsgerechtigde ziet zich geconfronteerd met het bodemvoorrecht van de fiscus.

5.5 Boedelbijdragen

Verslag 01: Niet van toepassing.

5.6 Eigendomsvoorbehoud

Verslag 01: Indien hiervan sprake is, wordt dit door de doorstartende partij opgelost. Zo is het met de curator afgesproken.

5.7 Reclamerechten

Verslag 01: Geen.

5.8 Retentierechten

Verslag 01: Geen.

6. Doorstart/ Voortzetten

Voortzetten

6.1 Exploitatie / Zekerheden

Verslag 01: De feitelijke exploitatie van de vennootschap Chica's B.V. is eigenlijk al gestopt per 27 januari 2016. Vanaf dat moment kreeg beoogd koper Warmond Bergen B.V. (naar zeggen: tegen wil en dank) de sleutel in handen en heeft zij de exploitatie overgenomen. Hiervan is tot datum faillissement een aparte administratie bijgehouden. Warmond Bergen B.V., althans hieraan gelieerde Zuiderduin B.V., althans de bekende horecafamilie Groot te Egmond aan Zee, heeft aan diverse leveranciers (naar zeggen, mede vanwege het behouden van hun goede naam) beloofd c.q. moeten beloven dat de leveranties vanaf 28 januari 2016 gegarandeerd betaald zouden worden. Deze belofte was noodzakelijk vanwege het feit dat leveranciers gelet op de achterstanden niet meer bereid waren te leveren. Teneinde de continuïteit te waarborgen, is gekozen voor het verstrekken van garanties. Hoe dan ook: de meeste leveranties van na 28 januari 2016 zijn uiteindelijk vanuit de exploitatie van Chica's B.V. betaald. Voor zover dit nog niet het geval was of facturen op datum van faillissement nog niet bekend waren, is met de doorstarter (Warmond Bergen B.V.) afgesproken dat alle leveranties van na bovengenoemde datum met betrekking tot horeca-artikelen voor zover nog onbetaald, betaald zouden worden door de doorstarter.

Vanaf datum faillissement is de horecagelegenheid niet dicht geweest. Gebleken was immers dat deze al feitelijk draaide vanaf 28 januari 2016 zonder de oorspronkelijk bestuur Richard de Jong/Brenda Kuil. Gebleken was voorts dat al het personeel nog steeds meedraaide en door middel van bevoorschotting werd betaald (behoudens de oproepkrachten; de verplichtingen jegens hen zijn of worden deels overgenomen door het UWV) en voorts dat continuïteit geboden was om een succesvolle doorstart te kunnen realiseren.

Met toestemming van de rechter-commissaris is besloten om in ieder geval tot vrijdag 8 april 2016 door te draaien teneinde een mogelijke doorstart te kunnen realiseren. Dit laatste is uiteindelijk gelukt en de exploitatie is door middel van activatransactie met terugwerkende kracht per 1 april 2016 overgedragen aan Warmond Bergen B.V. Dit onder de voorwaarden dat genoemde leveranciers (zie hierboven) en uiteraard het personeel vanaf 1 april 2016 betaald zouden worden.

6.2 Financiële verslaglegging

Verslag 01: In verband met de overdracht met terugwerkende kracht is ook de financiële verantwoording over de periode 5 april tot en met 8 april 2016 bij de doorstarter gebleven. Immers, zijn de baten en lasten over die periode voor de doorstarter. Een financiële verslaglegging over de dagen na faillissement is derhalve niet relevant voor dit verslag.

De curator heeft (alvorens de doorstart uit te onderhandelen) uitvoerig onderzoek gedaan naar de exploitatie over de 'grijze periode' tussen 28 januari 2016 en datum faillissement. Op basis van de beschikbare informatie en de gegeven uitleg kon de curator vaststellen dat de exploitatie over die periode genoegzaam is geweest, in die zin dat binnenkomende gelden zijn besteed aan relevante crediteuren. Het resterend saldo over genoemde periode van ruim twee maanden is € 20.000,-- positief en dit bedrag is inmiddels ontvangen door de boedel.

Doorstart

6.3 Beschrijving en verantwoording.

Verslag 01: Na afstemming met de rechter-commissaris is gekozen voor het scenario van tijdelijke voortzetting van de onderneming door de feitelijk exploitant/beoogd doorstarter. Relevant hierbij is dat deze doorstarter ook de verhuurder Chica's B.V. was. Deze had tevens aangegeven goedschiks geen enkele andere kandidaat (dan zichzelf) te willen accepteren. Relevant was voorts dat deze beoogd doorstarter (door middel van huurkoop) eigenaar was van een groot deel van de inventaris. Relevant aspect was voorts dat deze beoogd doorstarter reeds de feitelijke exploitatie in handen had en het personeel met deze partij direct verder zou kunnen.

Overwogen is nog de horecagelegenheid tijdelijk te sluiten om te onderzoeken of er ook nog serieuze andere kandidaten zouden zijn. Echter is sluiting funest voor de goodwill van een horecaonderneming, bovendien staat het seizoen voor de deur. Juridisch is een indeplaatsstelling ex art. 7: 307 BW moeilijk af te dwingen. Althans is het te bereiken resultaat lange tijd onzeker. Bovendien is het in de horeca veelal zo dat er maar weinig kandidaat-horecaexploitanten zijn die in staat zijn in één keer substantiële bedragen af te tikken. Doorgaans wordt financiering verlangd, of een ontbindende voorwaarde met die strekking. En dan geldt weer: zonder zekerheid van indeplaatsstelling, geen financiering.

Mede gelet op het feit dat beoogd doorstarter serieuze bedragen heeft betaald voor de doorstart, waarbij op basis van onderhandse verkoopwaarde een koopsom is afgesproken, en (belangrijk) al het personeel werd overgenomen, acht de curator de doorstart met Warmond Bergen B.V. een adequate keuze.

Nadien heeft een enkele crediteur zich gemeld bij de curator met de vraag of deze doorstart inderdaad de beste oplossing was. Volgens deze crediteur(en) zou het heel goed mogelijk zijn geweest om de horecagelegenheid ook voort te zetten met andere kandidaten. Daargelaten dat zich geen andere kandidaten hebben aangediend (de tijd was natuurlijk ook kort) acht de curator de onderhavige afwikkeling met de informatie van toen en de informatie van nu adequaat. Koper heeft een bedrag betaald van € 135.000,-- om de onderneming going concern voort te zetten. Hierbij wordt ten overvloede nog opgemerkt dat koper een kwart van de omzet verzorgde door middel van ontbijten, verhuurder was en een groot deel van de inventaris in eigendom had. Veel vrije ruimte om te onderhandelen was er voor de curator niet, behoudens het sluiten van de onderneming teneinde op zoek te gaan naar andere opties. Dit laatste zou – mede in verband met alle boedelvorderingen die zouden ontstaan – naar alle waarschijnlijkheid voor geen van de belanghebbenden, (boedel en personeel) een goede uitkomst hebben opgeleverd.

6.4 Verantwoording

Verslag 01: Zie 6.4

6.5 Opbrengst

Verslag 01: € 20.000,-- + € 135.000,-- = € 155.000,--

6.6. Boedelbijdrage

Verslag 01: Niet van toepassing.

7. Rechtmatigheid

7.1 Boekhoudplicht

Verslag 01: In onderzoek.

Verslag 02: De administratie is onderzocht. In dit stadium onthoudt de curator zich van het oordeel of Chica's B.V. aan haar boekhoudplicht heeft voldaan.

7.2 Depot jaarrekeningen

Verslag 01: In onderzoek.

Verslag 02: De jaarrekeningen over het boekjaar 2014 is op 29 januari 2016 gedeponeerd. Eerdere boekjaren zijn er niet, de vennootschap is op 16 december 2013 opgericht.

7.3 Goedkeuring verklaring accountant

Verslag 01: In onderzoek.

Verslag 02: Niet van toepassing.

7.4 Stortingsverplichting aandelen

Verslag 01: In onderzoek.

Verslag 02: Niet van toepassing.

7.5 Onbehoorlijk bestuur

Verslag 01: In onderzoek.

Verslag 02: Voorshands is de curator van mening dat sprake is van onbehoorlijk bestuur en dat dit onbehoorlijk bestuur rechtstreeks tot gevolg heeft gehad dat het faillissement uiteindelijk werd uitgesproken. Verwezen wordt naar hetgeen de curator heeft vermeld onder 1.7 (Oorzaken faillissement). Samengevat komt het er op neer dat de aanzienlijke onttrekkingen uit Chica's B.V. de noodzakelijke betaling van crediteuren in de weg heeft gestaan. Ook is sprake geweest van een aanzienlijke reeks privé-uitgaven voor etenjes, buitenlandse reizen en verdere privé zaken. Hierover is aan de heer en mevrouw De Jong opheldering gevraagd.

Tenslotte is ook nog sprake van een vordering op Wonders Egmond B.V. voor een bedrag van circa € 7.500,--.

Ook hierover is opheldering gevraagd.

Mogelijk leiden bovengenoemde kwesties tot sluitende verklaringen en oplossingen van de kant van de heer en mevrouw De Jong, zo niet dan zal in overleg met de rechter-commissaris het nemen van rechtsmaatregelen aan de orde zijn.

7.6 Paulianeus handelen

Verslag 01: In onderzoek. Gebleken is dat de statutair en de feitelijk bestuurder van Chica's B.V. op 1 april 2016 aan JoKu B.V. een bedrag van € 300.000,-- hebben kwijt gescholden. Dit betrof een gedeelte van de rekening-courantvordering van Chica's op JoKu B.V. Mevrouw Brenda de Jong-Kuil namens Chica's B.V. doet, blijkens een document dat is getekend op 1 april 2016 te 9.45 uur afstand van het vorderingsrecht jegens JoKu B.V. en ook hiervoor tekent mevrouw Brenda de Jong-Kuil. Voor deze afstand is titel noch grondslag aanwezig. Deze afstand is paulianeus en om die reden inmiddels door de curator vernietigd door middel van een buitengerechtigde verklaring.

De verdere incasso op JoKu B.V. is inmiddels ter hand genomen. Vooralsnog is de vordering ondanks sommatie daartoe niet betaald. In verband hiermee en in verband met het feit dat JoKu B.V. meerdere schuldeisers heeft, is inmiddels met toestemming van de rechter-commissaris het faillissement van JoKu B.V. aangevraagd.

8. Crediteuren

8.1 Boedelvorderingen

Verslag 01: Nog niet bekend.

Verslag 02: Idem.

Verslag 03: UWV € 19.661,29

8.2 Preferente vordering van de fiscus

Verslag 01: € 228.068,--.

Verslag 02: € 251.795,--.

Verslag 03: Idem.

8.3 Preferente vordering van het UWV

Verslag 01: Nog niet bekend.

Verslag 02: Idem.

Verslag 03: € 59.146,33

8.4 Andere preferente crediteuren

Verslag 01: Solit Network Solutions B.V. (aanvrager faillissement) € 2.309,18

Verslag 02: Idem.

Verslag 03: Idem.

8.5 Aantal concurrente crediteuren

Verslag 01: 23.

Verslag 02: 31.

Verslag 03: 47.

8.6 Bedrag concurrente crediteuren

Verslag 01: € 464.182,19.

Verslag 02: € 544.891,49.

Verslag 03: € 556.307,16

8.7 Verwachte wijze van afwikkeling

Verslag 01: Nog niet bekend.

Verslag 02: Idem

Verslag 03: Idem

9. Overig

9.1 Termijn afwikkeling faillissement

Verslag 01: Nog niet bekend.

Verslag 02: Idem.

Verslag 03: Idem

9.2. Plan van aanpak

Verslag 01: Inmiddels is opdracht gegeven aan het bureau Nederpel De Block & Partners om de administratie door te lichten. Dit is een standaard aanpak bij de afwikkeling van faillissementen. In ieder geval zal grote aandacht worden besteed aan de vraag waarom een onderneming met deze omzet binnen zo'n korte tijd failliet is gegaan met achterlating van een omvangrijke crediteurenlast.

Verslag 02:

- behandeling faillissementsaanvraag JoKu B.V.;
- (verhaals)acties jegens de heer en mevrouw De Jong en Wonders Egmond B.V.

Verslag 03:

- voeren procedure (zie 1.7)

9.3 Indiening volgend verslag

6 januari 2017

Alkmaar, 6 oktober 2016



curator