

EERSTE FAILLISEMENTSVERSLAG

IN HET FAILLISEMENT VAN KEUKEN & SANITAIR CENTRUM CORNELISSEN BV

d.d. 26 april 2010

Gegevens onderneming	: de besloten vennootschap Keuken & Sanitair Centrum Cornelissen BV
Handelsnaam	: idem
Adres	: de Smalle Zijde 70, 3903 LR Veenendaal
Inschrijvingsnummer KvK	: 30254567
Website	: www.keukens-sanitair.nl
Faillissementsnummer	: 10/169 F
Datum uitspraak	: 19 maart 2010
Curator	: mr J.A.A. Boers
Rechter-Commissaris	: mr. A.A.T. van Rens
Activiteiten onderneming	: In- en verkoop van keukens, de installatie daarvan, maken van betimmeringen, deuren, handel in bouwmaterialen (groot- en kleinhandel).
Omzetgegevens	: 01-03 t/m 31-12-2009: € 2.093.471,00 2010: € 287.060,00
Personeel gemiddeld aantal	: 9
Verslagperiode	: 19 maart 2010 tot en met 26 april 2010
Bestede uren in verslagperiode	: 152 uren en 8 minuten (zie bijlage 1)
Bestede uren totaal	: 152 uren en 8 minuten

1. Inventarisatie

1.1 Directie en organisatie

Per faillissementsdatum was de heer A.A.W. Hermsen enig statutair bestuurder en aandeelhouder van de failliet. Sinds 11 december 2009 is hij dat. Op die datum heeft de heer A.A.W. Hermsen de aandelen van de failliet gekocht van Kasberg Beheer BV te Rhenen. Tot 11 december 2009 was Kasberg Beheer BV enig bestuurder en aandeelhouder van de failliet.

De failliet is op 23 februari 2009 door Kasberg Beheer BV opgericht. De activiteiten van voorheen Keukencentrum Cornelissen BV, welke vennootschap op 3 februari 2009 was gefailleerd, werden door Kasberg Beheer BV in deze vennootschap ingebracht. Daartoe kocht de failliet de activa van voorheen Keukencentrum Cornelissen BV van de curator in het faillissement van Keukencentrum Cornelissen BV voor de koopsom van € 250.000,00.

1.2 Winst en verliesrekening

Jaarstukken 2009 zijn niet opgemaakt en uiteraard zijn er geen jaarstukken 2010. De curator beschikt slechts over de interne kolommenbalans.

Volgens de interne kolommenbalans zou het winstsaldo over 2009 € 70.518,00 bedragen. De curator stelt vraagtekens bij deze interne cijfers. Nader onderzoek terzake volgt.

In 2010 zou het verlies € 45.728,00 bedragen.

1.3 Balanstotaal

2009: volgens de interne cijfers € 300.631,00

2010: volgens de interne cijfers € 362.121,00

1.4 Lopende procedures

Per faillissementsdatum waren er, voor zover de curator bekend geen lopende procedures.

1.5 Verzekeringen

In onderzoek.

1.6 Huur

Vanaf datum oprichting huurde de failliet het bedrijfspand aan De Smalle Zijde 70-72 van Kasberg Beheer BV. Huurprijs: € 12.000,00 exclusief BTW per maand.

Op 2 juni 2009 heeft Kasberg Beheer BV dit bedrijfspand verkocht aan Roelofsen Onroerend Goed BV te Opheusden. Sindsdien was Roelofsen Onroerend Goed BV derhalve verhuurder.

In het kader van de door de pandhouder, Kasberg Beheer BV, toegepaste bodemverhuurconstructie heeft de failliet op 16 maart 2010 met de verhuurder een overeenkomst huurbeëindiging gesloten. De huurovereenkomst werd met wederzijds goedvinden met onmiddellijke ingang beëindigd met uitzondering van het gedeelte van de bedrijfsruimte waar de administratie van de failliet zich bevond, zijnde het oude woonhuis. Het gehuurde werd ter vrije beschikking van de verhuurder gesteld.

De verhuurder heeft gelijktijdig een nieuwe huurovereenkomst gesloten met FDR & Associés, die als gemachtigde van Kasberg Beheer BV optrad.

Met toestemming van de rechter-commissaris heeft de curator de huurovereenkomst met inachtneming van een opzegtermijn van 3 maanden, en wel tegen 1 juli 2010 opgezegd.

1.7 Oorzaak faillissement

Op eigen verzoek heeft de Rechtbank Utrecht bij beschikking d.d. 17 maart 2010 Keuken & Sanitair Centrum Cornelissen BV voorlopig surseance van betaling verleend.

Sursiet, thans de failliet meende op dat moment een schuld uit hoofde van een geldlening van € 175.000,00 aan Kasberg Beheer BV te hebben. Als zekerheid voor de terugbetaling van deze geldlening had Kasberg Beheer BV pandrecht op bedrijfsinventaris, vervoermiddelen, voorraden en onderhanden werk alsmede de debiteuren.

Op dinsdag 16 maart 2010, één dag voor het verlenen van de voorlopige surseance van betaling, heeft Kasberg Beheer BV als pandhouder de verhuurconstructie toegepast. Het showroom-gedeelte en de magazijnen zijn per die datum voorzien van nieuwe sloten en waren vanaf dat moment voor het oog ontoegankelijk voor derden.

Al het personeel werd die dag naar huis gestuurd. Slechts de boekhouder zou nog toegang hebben tot het kantoorgedeelte. De showroom was gesloten.

Kortom, per die datum zijn de bedrijfsactiviteiten gestaakt. Inkomsten waren er niet en zouden ook niet gegenereerd kunnen worden.

Bovendien werd het plaatsen van keukens en badkamers uitbesteed aan onderaannemers. Ieder actief ontbrak om de onderaannemers te betalen voor door hen nog uit te voeren werkzaamheden.

Daar de bewindvoerder niet over financiële middelen beschikte en er geen zicht was om die financiële middelen te verkrijgen, heeft hij de Rechtbank verzocht de voorlopige surseance van betaling op grond van artikel 242 lid 5 Fw. in te trekken en gelijktijdig de faillietverklaring van Keuken & Sanitair Centrum Cornelissen BV uit te spreken.

Naar het voorlopig oordeel van de curator, is de surseance van betaling en vervolgens het faillissement veroorzaakt door de opzegging per direct van de geldlening door Kasberg Beheer op 12 maart 2010. Tot die datum had de failliet aan al haar verplichtingen jegens Kasberg Beheer BV voldaan. Naar het oordeel van de curator was deze opzegging van de geldlening op basis van de maatstaven naar de rechtsgeldigheid van een opzegging van een krediet volgens het standaardarrest van het Gerechtshof Arnhem d.d. 18 februari 2003 onrechtmatig.

2. Personeel

2.1 Aantal ten tijde van faillissement

9

2.2 Aantal in jaar voor faillissement

9

2.3 Datum ontslagaanzegging en datum machtiging R-C

Bij beschikking d.d. 23 maart 2010 heeft de rechter-commissaris de curator toestemming verleend de arbeidsovereenkomsten met de werknemers van de failliet op te zeggen.

Middels brieven d.d. 24 maart 2010 heeft de curator de arbeidsovereenkomsten met alle werknemers opgezegd met inachtneming van de voor ieder geldende contractuele dan wel wettelijke opzegtermijn, evenwel met een maximum van 6 weken.

Op 8 april 2010 vond de gezamenlijke intake van het UWV plaats bij het UWV te Utrecht. Het werkgeversformulier ten behoeve van het UWV is volledig ingevuld en overhandigd aan de medewerkers van het UWV.

Het loon van de werknemers was tot en met februari 2010 door de failliet voldaan.

3. Activa

Onroerende zaken

3.1 Beschrijving

3.2 Verkoopopbrengst

3.3 Hoogte hypotheek

3.4 Boedelbijdrage

Niet van toepassing

Bedrijfsmiddelen

3.5 Beschrijving

De bedrijfsmiddelen van de failliet bestaan uit:

- de keukens en badkamers met toebehoren in de showroom;
- kantoorinventaris;
- magazijnstellingen;
- een heftruck, een MAN-vrachtwagen (1995) en een Caddy.

3.6 Verkoopopbrengst

Nu de pandhouder haar vuistpandrecht had uitgeoefend en de curator derhalve niet de beschikking had over deze bedrijfsmiddelen, heeft tot op heden geen verkoop plaatsgevonden.

3.7 Boedelbijdrage

n.v.t.

3.8 Bodemvoorrecht fiscus

De fiscus heeft bodemvoorrecht op de keukens en badkamers in de showroom alsmede op de inventaris en de magazijnstellingen. Als gevolg van de toegepaste bodemverhuurconstructie, werd het bodemvoorrecht van de fiscus gefrustreerd.

Vorraden / onderhandenwerk

3.9 Beschrijving

De curator heeft de boekhouder van de gefailleerde verzocht hem een overzicht te verstrekken van de voorraden en het onderhanden werk. De boekhouder deelde de curator evenwel mede dat de computer, waarin deze gegevens zich zouden bevinden, in het gedeelte van het bedrijfspand bevond, waartoe de curator geen toegang had.

Na enig aandringen en inventarisatie bij de onderaannemers ontving de curator van de boekhouder het navolgende overzicht van voorraden, die zich bij onderaannemers zouden bevinden:

- Loodgietersbedrijf Witman te Veenendaal: sanitair van klant Walle te Opheusden en een badmeubel van klant Bospoort;
- M. van Kampen: sanitair voor klant Sorgdrager;
- Ben van de Pavert: sanitair van klant Everhard.

3.10 Verkoopopbrengst

Verkoop van voornoemde voorraad heeft tot op heden niet plaatsgevonden.

3.11 Boedelbijdrage

n.v.t.

Andere activa

3.12 Beschrijving

Op de door de failliet bij de ABN-AMRO aangehouden rekening, nummer 43.96.78.080 bevond zich op faillissementsdatum om 0.00 uur een bedrag van € 1.529,39.

4. Debiteuren

4.1 Omvang debiteuren

Volgens de openstaande postenlijst debiteuren stond per faillissementsdatum open een bedrag van € 173.999,80.

4.2 Opbrengst

De curator heeft in verband met het verleende pandrecht op debiteuren geen incasso-inspanningen verricht. De debiteuren zijn evenmin verkocht.

4.3 Boedelbijdrage

n.v.t.

5. Bank / zekerheden

5.1 Vordering van bank(en)

De failliet had geen krediet bij een bankinstelling. Wel had zij een schuld uit hoofde van geldlening van € 175.000,00 aan Kasberg Beheer BV.

5.2 Leasecontracten

Voor zover de curator thans bekend, waren er geen leaseovereenkomsten.

5.3 Beschrijving zekerheden

Bij akte d.d. 11 december 2009, direct na de aandelenoverdracht tussen Kasberg Beheer BV en de heer A.A.W. Hermsen, is tussen de gefailleerde en Kasberg Beheer BV een overeenkomst van "geldlening met verpanding" gesloten. In deze akte heeft de failliet ten behoeve van Kasberg Beheer BV pandrecht verstrekt op:

- a. alle bedrijfsinventaris (huidige en toekomstige);
- b. alle vervoermiddelen (huidige en toekomstige);
- c. alle voorraden en het onderhanden werk en alle overige roerende zaken behorende tot de onderneming van de failliet;
- d. alle vorderingen van de failliet, die op 11 december 2009 reeds bestaan of zullen voortvloeien uit een op dat moment bestaande rechtsverhouding, waaronder debiteuren.

5.4 Separatistenpositie

Zoals hiervoor aangegeven, heeft Kasberg Beheer BV de bodemverhuurconstructie toegepast. Op 16 maart 2010 is tussen de failliet en Kasberg Beheer BV een overeenkomst vuistpandrecht gesloten waarbij de failliet op verzoek van Kasberg Beheer BV alle roerende zaken aan Kasberg Beheer BV ter beschikking heeft gesteld c.q. in haar macht heeft gebracht. Kasberg Beheer BV verkreeg daarmee het vuistpandrecht.

5.5 Boedelbijdragen

n.v.t.

5.6 Eigendomsvoorbehoud

Alle crediteuren zijn door de curator aangeschreven met verzoek hun vorderingen in te dienen en de curator zo nodig in het bezit te stellen van justificatoire bescheiden, waaruit blijkt dat zij een rechtsgeldig beroep kunnen doen op eigendomsvoorbehoud. Een en ander is op dit moment verder nog in onderzoek.

5.7 Reclamerechten

In onderzoek.

5.8 Retentierechten

In onderzoek.

6. Doorstart / voortzetten

Voortzetten

6.1 Exploitatie / zekerheden

6.2 Financiële vastlegging

Doorstart

6.3 Beschrijving

6.4 Verantwoording

6.5 Opbrengst

6.6 Boedelbijdrage

n.v.t.

7. Rechtmatigheid

7.1 Boekhoudplicht

De curator heeft van de boekhouder van de failliet de interne kolommenbalansen per ultimo 2009 en per faillissementsdatum ontvangen alsmede alle grootboekkaarten 2009 en 2010.

Naar het voorlopig oordeel van de curator, is niet aan de boekhoudplicht voldaan. Verwezen wordt naar 7.4 hierna.

7.2 Depot jaarrekeningen

De jaarrekening 2009 is niet opgemaakt en dus ook niet gedeponerd.

7.3 Goedkeurende verklaring accountant

n.v.t.

7.4 Stortingsverplichting aandelen

Naar het oordeel van de curator, is niet voldaan aan de stortingsverplichting aandelen. Kasberg Beheer BV verstrekke de curator 2 van haar bankafschriften: één van 19 februari 2009, waaruit blijkt dat zij € 18.000,00 heeft overgemaakt op rekeningnummer 40.57.91.844 t.n.v. de failliet en één van 30 maart 2009, waaruit blijkt dat dit bedrag minus de administratiekosten weer aan haar is terugbetaald.

Voorvoemd bankrekeningnummer was de curator onbekend. Bankafschriften bevonden zich niet in de administratie van de failliet en deze bankrekening was evenmin in de interne kolommenbalans van de failliet opgenomen. De curator heeft nadere informatie opgevraagd bij de ABN-AMRO. Deze zond de curator 3 afschriften van de bankrekening 40.57.91.844, van 4 maart, 1 april en 21 april 2009, t.n.v. de failliet.

Deze bankrekening is uitsluitend voor deze 2 transacties gebruikt. Uit het laatste bankafschrift blijkt ook dat deze rekening op 20 april 2009 is opgeheven.

Er is een "kasrondje" toegepast. Uit de interne kolommenbalans blijkt dat dit kasrondje niet in de interne administratie van de failliet is verwerkt: noch de betaling aan de failliet, noch de terugbetaling aan Kasberg Beheer BV.

Naar het oordeel van de curator is sprake geweest van een schijnhandeling. Aldus is niet voldaan aan de volstortingsverplichting. Het kapitaal is niet daadwerkelijk aan de failliet ter beschikking gesteld.

Aldus is het bestuur naast de vennootschap op grond van artikel 2 : 180 lid 2 hoofdelijk aansprakelijk voor de tijdens het bestuur verrichte rechtshandelingen. Bovendien betekent het niet voldoen aan de volstortingsverplichting en het niet verwerken in de administratie, zoals hiervoor aangegeven, tevens dat niet is voldaan aan artikel 2 : 10 BW. Schending van artikel 2 : 10 BW leidt naar artikel 2 : 248 BW.

7.5 Onbehoorlijk bestuur

Zie 7.4.

7.6 Paulianeus handelen

Naar het oordeel van de curator, is er op verschillende wijzen paulianeus gehandeld. De curator heeft op basis daarvan de nietigheid (vernietigbaarheid) ingeroepen van:

- a. de besluitvorming op 3 december 2009 door de a.v.a. (= Kasberg Beheer BV) omtrent een interim dividenduitkering van € 75.000,00 en de rechtshandeling tot het betalen van deze interim dividenduitkering aan Kasberg Beheer BV op diezelfde datum;
- b. de op 8 december 2009 door de failliet aan Kasberg Beheer BV verrichte betaling van een bedrag van € 75.000,00 met als omschrijving “aflossing lening”;
- c. het omzetten van een schuld in rekening-courant in een geldlening met zekerheden (pandrechten) op 11 december 2009;
- d. het sluiten van de overeenkomst van vuistpandrecht van 16 maart 2010;
- e. de rechtshandeling waarmee de failliet heeft ingestemd met de beëindiging van de huur op 16 maart 2010.

Over deze kwestie heeft de curator tegen Kasberg Beheer BV een procedure in Kort Geding ingeleid. Dit vond op vrijdag 9 april 2010 plaats. Op 23 april 2010 wees de Voorzieningenrechter van de Rechtbank Utrecht vonnis. Het oordeel luidde samengevat als volgt:

Ad a.

Voldaan is aan het vereiste van “onverplichte rechtshandeling” en “benadeling van schuldeisers”, maar het is onvoldoende aannemelijk dat ook is voldaan aan het vereiste dat sprake is van “wetenschap van benadeling van schuldeisers”.

Weliswaar zijn de artikelen 43 en 45 Fw. van toepassing, het wettelijk vermoeden, maar dit wettelijk vermoeden kan worden ontzenuwd door het leveren van tegenbewijs. De Voorzieningenrechter acht het niet uitgesloten dat Kasberg Beheer BV daarin in de bodemprocedure slaagt. Het is, volgens de Voorzieningenrechter, onvoldoende aannemelijk dat het voor de failliet begin december 2009 met een redelijke mate van waarschijnlijkheid was te voorzien dat de vennootschap failliet zou gaan en er door de tussentijdse uitkering van het dividend aan Kasberg Beheer BV schuldeisers van de vennootschap zouden worden benadeeld.

Ad b.

Volgens de Voorzieningenrechter is het onvoldoende aannemelijk dat is voldaan aan het vereiste dat sprake is van een “onverplichte rechtshandeling” en “wetenschap van benadeling van de schuldeisers”.

Ad c.

Weliswaar is de Voorzieningenrechter van oordeel dat voldaan aan het vereiste van “onverplichte rechtshandeling” en “benadeling van schuldeisers” maar onvoldoende is aannemelijk dat ook sprake is van het vereiste van “wetenschap van benadeling van de schuldeisers”. De motivatie is dezelfde als gegeven sub a.

Ad d.

De Voorzieningenrechter is van oordeel dat onvoldoende aannemelijk is dat voldaan is aan het vereiste van “onverplichte rechtshandeling”.

Ad e.

Weliswaar is voldaan aan de vereisten van “onverplichte rechtshandeling” en “benadeling van schuldeisers”, maar onvoldoende is aannemelijk dat ook voldaan is aan het vereiste van wetenschap van benadeling van de schuldeisers.

De vorderingen van de curator werden afgewezen. De vordering in reconventie van Kasberg Beheer BV werden toegewezen.

8. Crediteuren

8.1 Boedelvorderingen

Tot op heden zijn bij de curator geen boedelvorderingen ingediend.

8.2 Preferente vorderingen van de fiscus

Tot op heden heeft de fiscus bij de curator nog geen vorderingen ingediend. Volgens de curator thans bekende informatie, zijn in ieder geval verschuldigd de Omzetbelasting en Loonbelasting februari 2010 alsmede de artikel 29 OB-claim van de fiscus.

8.3 Preferente vorderingen van het UWV

Het UWV heeft nog geen preferente vordering bij de curator ingediend.

8.4 Andere preferente vorderingen

Niet bekend.

8.5 Aantal concurrente crediteuren

Volgens de openstaande crediteurenlijst per faillissementsdatum waren er 76 concurrente crediteuren.

8.6 Bedrag concurrente crediteuren

Totaal: € 149.112,91.

8.7 Verwachte wijze van afwickelen

Onbekend.

9. Procedures

9.1 Procedure

Naam wederpartijen: Kasberg Beheer BV

9.2 Aard procedure

Zie onder 7.

9.3 Stand procedure

Vonnis Voorzieningenrechter Rechtbank Utrecht d.d. 23 april 2010. De curator beraadt zich op het moment van het concipiëren van dit verslag of wel te appelleren tegen dit vonnis of wel een bodemprocedure tegen Kasberg Beheer BV in te leiden.

10. Overig

10.1 Termijn afwikkeling faillissement

Onbekend

10.2 Plan van aanpak

Afwikkeling van de positie van de pandhouder op basis van de stand van zaken na het vonnis van de Voorzieningenrechter Rechtbank Utrecht alsmede voorbereiden van appel- dan wel bodemprocedure tegen Kasberg Beheer BV.

10.3 Indiening volgend verslag

Over 3 maanden.

Veenendaal, 26 april 2010

mr J.A.A. Boers
curator