

Dit verslag ziet uitsluitend op hetgeen zich in de afgelopen verslagperiode heeft voorgaan. Daar waar de nummering ontbreekt, zijn de hoofdstukken reeds afgesloten en wordt voor informatie verwezen naar de eerdere openbare verslagen.

**VIERDE FAILLISEMENTSVERSLAG
IN HET FAILLISEMENT VAN:**

VAN DER GARDE BABY SUPER STORE BV

d.d. 22 december 2011

| | |
|--------------------------------|---|
| Gegevens onderneming | : de besloten vennootschap Van der Garde Baby Super Store BV |
| faillissementsnummer | : 10/695 F |
| Handelsnaam | : Baby Max |
| Adres | : Groeneveldselaan 45, 3903 AX VEENENDAAL |
| Inschrijvingsnummer KvK | : 30049413 |
| Datum uitspraak | : 22 december 2010 |
| Curator | : mr J.A.A. Boers |
| Rechter-Commissaris | : mr. M.H.F. van Vugt |
| Activiteiten onderneming | : zie het eerste verslag. |
| Omzetgegevens | : idem. |
| Personeel gemiddeld aantal | : idem. |
| Verslagperiode | : 1 september 2011 t/m 22 december 2011 |
| Bestede uren in verslagperiode | : 15 uur en 22 minuten (bijlage 1) |
| Bestede uren totaal | : 303 uur en 9 minuten |

1. Inventarisatie

1.7 Oorzaken faillissement

In het eerste verslag heeft de curator melding gemaakt onder 1.7 van de door de bestuurder genoemde oorzaken.

Uit gesprekken, die de curator nadien heeft gevoerd met diverse belanghebbenden is daarnaast het volgende beeld naar voren gekomen. De indirect bestuurder van failliet, de heer G. van der Garde, was in het verleden gehuwd met mevrouw J.C. Heintzberger. Samen gaven zij leiding aan de failliet.

Dit huwelijk is door echtscheiding enkele jaren geleden ontbonden. Mevrouw Heintzberger bleef wel bij de failliet werkzaam. Hoewel, naar verluidt, hun samenwerking na verloop van tijd weer redelijk verliep, heeft dit uiteengaan van de leiding van de vennootschap de nodige spanningen met zich gebracht. De aandacht van met name de heer G. van der Garde is voor langere tijd niet (primair) gericht geweest op de bedrijfsbelangen van failliet, hetgeen onder de in het eerste verslag geschetste omstandigheden wel strikt noodzakelijk was.

3. Activa

Andere activa

3.12 Beschrijving

a. rente

Gedurende de verslagperiode is aan rente totaal € 1.547,80 bijgeschreven.

Het saldo van de inmiddels gerealiseerde baten bedraagt € 242.141,20 incl. BTW. Voor een specificatie wordt verwezen naar **bijlage 2**, het tussentijds financieel verslag in dit faillissement per heden. Als **bijlage 3** wordt het laatste afschrift van de boedelrekening aan dit verslag gehecht.

b. afwikkeling activa-overeenkomst met Kasberg Beheer BV

In artikel 5.1 van de activa-overeenkomst is bepaald dat de opbrengst en de kosten van de bedrijfsvoering van de onderneming van verkoper (curator) met ingang van 20 januari 2011 voor rekening van koper (Kasberg Beheer BV) zijn, met uitzondering van de huurkosten van de bedrijfspanden aan de Groeneveldselaan 12 en 15 tot en met 31 maart 2011 danwel zoveel eerder de koper de onderneming doorverkoopt aan een derde danwel zelf voortzet als bedoeld in artikel 2.2 van de activa-overeenkomst.

Kasberg Beheer BV heeft de onderneming per 1 februari 2011 doorverkocht. Met ingang van die datum kwamen de huurkosten in ieder geval niet meer voor rekening van de boedel. Die kwamen met ingang van die datum voor rekening van Kasberg Beheer BV in haar verhouding met de

curator. De curator was toendertijd niet bekend hetgeen Kasberg Beheer BV was overeengekomen met haar koper.

Tijdens de afgelopen verslagperiode is de curator geconfronteerd met de huurnota's over de maanden februari en maart 2011 van zowel Murry Grey BV inzake het magazijn aan de Groeneveldselaan als van beleggingsmaatschappij De Vallei inzake de winkel aan de Groeneveldselaan.

De bij de curator ingediende nota's bedragen in totaliteit € 24.089,94, als volgt gespecificeerd:

Murry Grey:

huur februari: € 7.817,43

huur maart: € 7.942,51

€ 15.759,94

Beleggingsmaatschappij De Vallei:

huur februari: € 4.165,00

huur maart: € 4.165,00

€ 8.330,00

totaal

€ 24.089,94

De huurnota's over deze maanden zijn niet aan de verhuurders voldaan. Deze vorderingen van de verhuurders betreffen boedelvorderingen.

Op 27 oktober 2011 heeft de curator Kasberg Beheer BV gesommeerd aan de boedel te voldoen € 24.089,94.

Kasberg Beheer BV stelde zich in eerste instantie op het standpunt dat zij niets meer aan de boedel verschuldigd is. Zij legt artikel 5.1 van de activa-overeenkomst uit, dat de huur tot en met 31 maart 2011 van beide bedrijfspanden voor rekening van de boedel komen. De curator onderschrijft dat standpunt niet.

Onderhandelingen tot op heden om tot een vergelijk te komen zijn mislukt. De curator rest thans slechts de mogelijkheid een procedure tegen Kasberg Beheer BV in te leiden.

4. Debiteuren

4.3 Vordering op Gardes Holding BV

Curator is van oordeel dat hij een regresvordering op Gardes Holding BV heeft van € 113.652,43.

Gardes Holding BV stelt een tweetal tegenvorderingen op de failliet te hebben:

- € 237.230,14 uit hoofde van een rekening-courant verhouding. Uit de administratie van de failliet en de jaarstukken blijkt dat deze vordering in de loop der jaren is ontstaan.
- € 500.000,00 geldlening. In de jaarstukken 2007 t/m 2009 kwam deze achtergestelde geldlening voor eenzelfde bedrag voor. In de tussentijdse cijfers per 30 november 2010 was deze achtergestelde lening volledig afgeboekt en credit geboekt op het negatief eigen vermogen van op dat moment € 981.289,00, zodat een negatief eigen vermogen resteerde van € 481.289,00.

Omdat de vordering uit rekening-courant reeds hoger is dan de regresvordering, had het geen zin verder te discussiëren over de status van de achtergestelde lening van € 500.000,00.

Daarnaast voerde Gardes Holding BV het verweer dat zij haar vordering uit rekening-courant kon verrekenen met de regresvordering van de curator op haar.

De Rechtbank Rotterdam d.d. 12-02-1998, JOR 1998/53, besliste in een vergelijkbare situatie dat verrekening niet mogelijk is. Prof. mr D. Faber uitte in zijn noot kritiek op dit vonnis.

In Hoge Raad HR 18-09-2009, JOR 2010/29, besliste de Hoge Raad dat aansprakelijkheid bestuurder ex artikel 2:248 BW geen aansprakelijkheid jegens de gefailleerde vennootschap, maar jegens de boedel is. Verrekening van schuld bestuurder ex artikel 2:248 BW is niet mogelijk met vordering bestuurder op failliet.

De curator was van oordeel dat ook in casu de regresvordering een schuld van Gardes Holding BV aan de curator/boedel is, en niet aan de failliet en schuldeiser/schuldenaar over en weer dus niet dezelfde zijn.

Daarnaast speelde de verhaalsproblematiek. De curator heeft daarnaar onderzoek gedaan onder meer door de meest recente gedeponeerde vennootschappelijke jaarrekeningen van Gardes Holding BV op te vragen. Volgens de jaarstukken 2010 is er geen enkel actief en slechts een negatief eigen vermogen van € 498.305,00. De heer G. van der Garde privé biedt evenmin verhaal. Hij is geen eigenaar van onroerend goed en woonde in een huurhuis te Doorwerth.

Met instemming van de Rechter-Commissaris heeft de curator op basis van de procesrisico's en de verhaalsproblematiek besloten zijn acties jegens Gardes Holding BV te staken.

7. Rechtmatigheid

7.1 Boekhoudplicht

Op basis van hetgeen de curator aan administratie heeft aangetroffen en onderzocht, komt hij tot de conclusie dat de administratie voldeed aan de eisen, die artikel 2:10 BW en de jurisprudentie daaraan stellen.

7.2 Depot jaarrekeningen

7.4 Stortingsverplichting aandelen

Failliet is op 31 maart 1992 opgericht. Indien en voorzover al niet aan de stortingsverplichting is voldaan, is de vordering terzake verjaard.

7.5 Onbehoorlijk bestuur

De curator heeft zijn onderzoek op dit punt gestaakt. Ook al zou onbehoorlijk bestuur worden vastgesteld, dan nog bieden de direct en indirect bestuurder geen enkel verhaal. Verwezen wordt naar het hiervoor sub 4.3 gestelde.

8. Crediteuren

8.1 Boedelvorderingen

Tijdens deze verslagperiode heeft de Rechtbank tussentijds het salaris van de curator vastgesteld plus de verschotten. Deze zijn tijdens de verslagperiode van de boedelrekening betaald. Daarnaast zijn aan uittreksels 19% € 10,71 en aan uittreksels 0% € 2,95 betaald.

De boedelvorderingen bedragen thans in totaliteit € 89.969,16. Daarin zijn de vorderingen van de hiervoor genoemde verhuurders meegenomen. Voor een specificatie wordt verwezen naar **bijlage 4**.

8.2 Preferente vorderingen van de fiscus

Deze zijn niet gewijzigd.

8.3 Preferente vorderingen van het UWV

Deze zijn niet gewijzigd.

8.4 Andere preferente crediteuren

Deze zijn niet gewijzigd.

8.5 Aantal concurrente crediteuren

132

8.6 Bedrag concurrente crediteuren

€ 434.590,53

8.7 Verwachte wijze van afwikkelen

Op dit moment bevindt zich op de boedelrekening een bedrag van € 152.355,85. Daarvan moet aan BTW worden afgedragen € 57.677,89.

Op dit moment bedraagt het totaal der boedelcrediteuren € 89.969,16. Wellicht dat in de toekomst nog een gering percentage aan de preferente crediteuren kan worden voldaan.

10. Overig

10.1 Termijn afwikkeling faillissement

Onbekend.

10.2 Plan van aanpak

Inleiden procedure tegen Kasberg Beheer BV.

10.3 Indiening volgend verslag:

Het volgende verslag wordt over drie maanden ingediend.

Veenendaal, 22 december 2011

mr J.A.A. Boers

curator