OPENBAAR FAILLISSEMENTSVERSLAG (ex artikel 73a Faillissementswet)

Nummer: ***3*** **Datum:** ***9 februari 2016***

Gegevens onderneming	:	Smikkelhof B.V. (hierna: "**Smikkelhof**")
Faillissements-/ surseancenummer	:	C/16/15/541 F
Datum uitspraak	:	7 juli 2015
Curator	:	mr. S.V. Hardonk
Rechter-commissaris	:	mr. M.H.F. van Vugt
Activiteiten onderneming	:	Smikkelhof exploiteert een horecaonderneming, bestaande uit het restaurant Brasserie Plaza en cateringactiviteiten, in het winkelcentrum Cityplaza te Nieuwegein.
Omzetgegevens	:	2013: € 972.239 (netto-omzet) 2012: € 1.104.066 (netto-omzet) 2011: € 1.121.172 (netto-omzet)
Personeel gemiddeld aantal	:	Ca. 29
Saldo einde verslagperiode	:	*€ 110.466,08*
Verslagperiode faillissement	:	*17 november 2015 tot en met 8 februari 2016*
Bestede uren in verslagperiode	:	*33 uren en 24 minuten*
Bestede uren totaal	:	*344 uren en 12 minuten*

1. Inventarisatie

1.1	Directie en organisatie		Smikkelhof is opgericht op 15 maart 2000. Enig bestuurder en enig aandeelhouder van Smikkelhof is de heer O.J. Vet.
1.2	Winst en verlies	:	2013: € 142.101 verlies 2012: € 104.710 verlies 2010: € 149.445 verlies
1.3	Balanstotaal	:	2013: € 637.116 2012: € 792.411 2011: € 941.957
1.4	Lopende procedures	:	Zie 9.1 t/m 9.3 van het onderhavige verslag.

1.5 Verzekeringen : In verband met de tijdelijke voortzetting van de (catering)activiteiten zijn de verzekeringen (nog) niet opgezegd.

1.6 Huur : Smikkelhof huurt een bedrijfspand bestaande uit winkel- en kantoorruimte alsmede een magazijn aan Plein 114-115 te (3431 LV) Nieuwegein. In het kader hiervan heeft Smikkelhof in februari 2010 drie huurovereenkomsten met de verhuurder afgesloten. Met machtiging van de rechter-commissaris heeft de curator deze drie huurovereenkomsten met de verhuurder tegen de kortst mogelijke opzegtermijn beëindigd.

1.7 Oorzaak faillissement : De oorzaak van het faillissement is volgens de heer Vet gelegen in het feit dat door lagere consumentenbestedingen de omzet vanaf 2012 op een veel lager niveau is uitgekomen. Bovendien heeft winkelcentrum Cityplaza de afgelopen jaren een grondige renovatie ondergaan, waardoor zij bezoekers is misgelopen. Daarnaast heeft er in 2010 een verbouwing van het bedrijfspand plaatsgevonden. Deze verbouwing is volgens de heer Vet dermate slecht uitgevoerd, dat Smikkelhof aanzienlijke schade zou hebben geleden. Smikkelhof is dan ook in 2013 een procedure gestart tegen de aannemer en heeft daarbij een bedrag van € 360.000 gevorderd. Deze procedure stond 29 juli jl. op de rol voor vonnis. Voor informatie over de aard en stand van deze procedure verwijst de curator naar 9.1 t/m 9.3 van het onderhavige verslag.

Het faillissement is op eigen aangifte uitgesproken.

De curator zal nader onderzoek doen naar de oorzaken van het faillissement.

Volgens de voorlopige bevindingen van de curator hebben de door bestuurder genoemde omstandigheden bijgedragen aan het faillissement van de vennootschap.

2. Personeel

2.1 Aantal ten tijde van faill. : Ca. 29

2.2 Aantal in jaar voor faill. : Ca. 29

2.3 Datum ontslagaanzegging : 14 juli 2015

Werkzaamheden	:	Aangezien zich in de boedel geen middelen bevonden waaruit de salarisverplichtingen konden worden voldaan, is het voltallige personeel door de curator ontslag aangezegd. De rechter-commissaris heeft hiervoor machtiging verleend. De gebruikelijke administratieve afwikkeling van het ontslag is in overleg met het UWV ter hand genomen.

3. Activa

Onroerende zaken

3.1	Beschrijving	:	Gefailleerde had geen onroerende zaken in eigendom.
3.2	Verkoopopbrengst	:	Niet van toepassing.
3.3	Hoogte hypotheek	:	Niet van toepassing.
3.4	Boedelbijdrage	:	Niet van toepassing.
	Werkzaamheden	:	De curator heeft onderzocht of er onroerende zaken op naam van gefailleerde geregistreerd staan.

Bedrijfsmiddelen

3.5	Beschrijving	:	*Kantoorinventaris* Smikkelhof beschikt over een bedrijfsinventaris, bestaande uit met name tafels, stoelen, keukenapparatuur etc. In opdracht van ING Bank N.V. heeft NTAB de inventaris getaxeerd. De curator heeft over de verkoop van de inventaris met meerdere geïnteresseerden contact gezocht. De ontvangen biedingen waren aanzienlijk lager dan de getaxeerde liquidatiewaarde. In de afgelopen verslagperiode heeft een internetveiling van de bedrijfsmiddelen plaatsgevonden. De opbrengst van de veiling kwam hoger uit dan de getaxeerde liquidatiewaarde. De verkoopopbrengst is op de boedelrekening ontvangen. *In een tweede veiling zijn de niet opgehaalde/onverkochte kavels verkocht. Het verkoopopbrengsten zijn op de boedelrekening ontvangen. De verkoop van de bedrijfsmiddelen is hiermee afgerond.*
3.6	Verkoopopbrengst	:	*€ 101.002,47*

3.7 Boedelbijdrage : Geen.

3.8 Bodemvoorrecht fiscus : Op grond van art. 57 lid 3 Fw houdt de curator de gehele opbrengst van de bodemzaken voor de fiscus.

Werkzaamheden : De curator heeft onderzoek verricht naar de bedrijfsmiddelen.

Voorraden/onderhanden werk

3.9 Beschrijving : Smikkelhof beschikt over kleine voorraad drank en etenswaren.

In verband met de tijdelijke voortzetting van de (catering)activiteiten wordt de voorraad wekelijks aangevuld.

Na de voortzetting resteerde geen voorraad meer om te verkopen.

3.10 Verkoopopbrengst : *Niet van toepassing.*

3.11 Boedelbijdrage : *Niet van toepassing.*

Werkzaamheden : *Afwikkeling.*

Immateriële activa

3.12 Beschrijving : Immateriële activa, bestaande uit een goodwillvergoeding, recht om telefoon- en faxnummers over te nemen, goodwill, onderhanden werk, klantenbestand, handelsnaam, domeinnaam etc.

De curator is in overleg met diverse gegadigden omtrent een verkoop van de immateriële activa.

Verkoop van de goodwill is niet mogelijk gebleken. De gegadigden hebben geen bod uitgebracht c.q. hebben zich teruggetrokken.

3.13 Verkoopopbrengst : *Niet van toepassing.*

Werkzaamheden : De curator heeft onderzoek gedaan naar de omvang van de immateriële activa.

4. Debiteuren

4.1 Omvang debiteuren : De nominale omvang van de openstaande vorderingen per datum

van faillissement bedroeg ongeveer € 40.000.

4.2 Opbrengst : Onbekend. De vorderingen tot datum faillissement zijn aan de huisbankier verpand.

De curator heeft de onderliggende documenten met betrekking tot de openstaande vorderingen per datum faillissement verstrekt aan de bank. De bank heeft de incasso zelf ter hand genomen. De incasso van debiteurenvorderingen die betrekking heeft op de periode na datum faillissement, neemt de curator zelf ter hand. Het merendeel hiervan is ontvangen. De curator heeft een sommatie verzonden met betrekking tot de over deze periode nog openstaande debiteuren.

4.3 Boedelbijdrage : Niet van toepassing.

Werkzaamheden : De curator heeft onderzoek gedaan naar de aanwezigheid van debiteuren. *(zie 4.2)*

5. Bank / Zekerheden

5.1 Vordering van bank(en) : ING Bank N.V. heeft na faillissement een vordering van € 311.587,80 p.m. ingediend.

5.2 Lease-/ huurcontracten : Niet van toepassing.

5.3 Beschrijving zekerheden : Aan ING Bank N.V. werden inventaris, voorraad en vorderingen verpand.

5.4 Separatistenpositie : Zie 5.3.

5.5 Boedelbijdragen : Niet van toepassing.

5.6 Eigendomsvoorbehoud : Een aantal crediteuren beroepen zich op hun eigendomsvoorbehoud. De curator inventariseert deze claims. Als de eigendomsrechten kunnen worden erkend, zal in overleg met deze crediteuren afwikkeling plaatsvinden.

De curator heeft de claims van crediteuren die zich beroepen op eigendomsvoorbehoud of andere claims afgerond voorafgaand aan de veiling. Enkele partijen hebben hun eigendommen opgehaald.

5.7	Reclamerechten	:	Één partij heeft een beroep op het recht van reclame gedaan.
5.8	Retentierechten	:	Tot op heden hebben zich geen partijen bij de curator gemeld die zich op dit recht beroepen.
	Werkzaamheden	:	De curator heeft overleg gevoerd met de bestuurder van Smikkelhof, ING Bank N.V. en diverse crediteuren. De afwikkeling van de crediteuren die zich beroepen op een eigendomsvoorbehoud heeft *in de tweede verslagperiode* plaatsgevonden.

6. Doorstart / voortzetten onderneming

Voortzetten

6.1	Exploitatie / zekerheden	:	Met machtigingen van de rechter-commissaris zijn de activiteiten, bestaande uit het exploiteren van het restaurant en cateringactiviteiten, voortgezet. De exploitatie en de cateringactiviteiten zijn respectievelijk per 21 juli 2015 en 7 augustus 2015 beëindigd.
6.2	Financiële verslaglegging	:	Als gevolg van de tijdelijke voortzetting is reeds een meeropbrengst gegenereerd die de daarmee gepaard gaande (minimale) kosten ruimschoots heeft overschreden.
	Werkzaamheden	:	Zie 6.1

Doorstart

6.3	Beschrijving	:	De curator heeft met meerdere partijen overleg gevoerd met betrekking tot de verkoop van de activa en het continueren van de activiteiten van Smikkelhof. *Een partij die een bod heeft uitgebracht, heeft zich op het allerlaatste moment teruggetrokken. Een doorstart is niet mogelijk gebleken.*
6.4	Verantwoording	:	Zie 6.1
6.5	Opbrengst	:	*Niet van toepassing.*
6.6	Boedelbijdrage	:	Niet van toepassing.

	Werkzaamheden	:	Zie 6.1

7. Rechtmatigheid

7.1	Boekhoudplicht	:	De curator heeft een groot gedeelte van de administratie van Smikkelhof ontvangen. In de *derde* verslagperiode zal de curator de ter beschikking gestelde administratie nader onderzoeken. *De curator heeft de administratie onderzocht en naar aanleiding hiervan de bestuurder uitgenodigd voor een bespreking voor het geven van nadere toelichtingen over bepaalde transacties voorafgaand aan het faillissement en een rekening-courantverhouding met de bestuurder. Deze laatste vordering is verpand aan de bank. De bespreking met de bestuurder heeft begin januari plaatsgevonden.*
7.2	Depot jaarrekeningen	:	2013: 7 januari 2015, derhalve tijdig 2012: 28 november 2014, derhalve te laat 2011: nog niet gedeponeerd, derhalve te laat
7.3	Accountantverklaring	:	Niet van toepassing.
7.4	Volstorting aandelen	:	Smikkelhof is opgericht op 15 maart 2000. Gelet op de oprichtingsdatum was de vordering tot volstorting van de aandelen op faillissementsdatum reeds verjaard ex art. 3:307 lid 1 BW. Derhalve acht de curator een nader onderzoek naar de volstorting van aandelen niet opportuun.
7.5	Onbehoorlijk bestuur	:	*De curator heeft het onderzoek naar onbehoorlijk bestuur gecontinueerd. Zie 7.1*
7.6	Paulianeus handelen	:	*De curator heeft het onderzoek naar Paulianeus handelen gecontinueerd. Zie 7.1.*
	Werkzaamheden	:	*De curator heeft de administratie onderzocht.*

8. Crediteuren

8.1	Boedelvorderingen	:	*€ 28.381,12 (UWV)* *P.M. (verhuurder)*
8.2	Preferente vord. van de fiscus	:	*€ 26.404,00*
8.3	Preferente vord. van het UWV	:	*€ 5.709,62 (gelijke rangorde fiscus)*

€ 31.759,07 ex art. 3:288 sub e BW)

8.4 Andere preferente crediteuren : P.M.

8.5 Aantal concurrente crediteuren : *36*

8.6 Bedrag conc. crediteuren : *€ 604.304,49*

8.7 Verwachte wijze afwikkeling : De curator heeft in de *tweede* verslagperiode de crediteuren verzocht hun vorderingen kenbaar te maken. De ingediende vorderingen dienen nog te worden beoordeeld. Over de wijze van afwikkeling van het faillissement kan op dit moment nog geen uitspraak worden gedaan.

Werkzaamheden : Alle bekende crediteuren zijn uitgenodigd om hun vordering ter verificatie in te dienen en daarbij aan te geven of zij zich op enig bijzonder recht wensen te beroepen.

9. Procedures

9.1 Naam wederpartij(en) : C-N Bouwtechniek B.V. h.o.d.n. Culi Nova te Barendrecht (hierna: "**Culi Nova**").

9.2 Aard procedure : *Hoofdzaak*
Smikkelhof heeft een civiele procedure ingesteld tegen Culi Nova. Smikkelhof beroept zich als eiseres in conventie op tekortkoming in de nakoming van de verplichtingen van Culi Nova op grond van een aanneemovereenkomst. Culi Nova vordert als eiseres in reconventie betaling van vier onbetaalde termijnen van de aanneemsom met rente en kosten en vergoeding van eventuele kostenveroordeling in de vrijwaringszaak.

Vrijwaringszaak
Culi Nova heeft Zeggelaar, Powerlight, Miwo en Nationale Nederlanden in vrijwaring opgeroepen en gevorderd dat Zeggelaar, Powerlight, Miwo en Nationale Nederlanden worden veroordeeld om aan Culi Nova te betalen al hetgeen waartoe Culi Nova in de hoofdzaak mocht worden veroordeeld, dan wel bepaalde gedeelten daarvan, met veroordeling van gedaagden in de kosten van de vrijwaring. Subsidiair vordert Culi Nova van een deel van hen nakoming van hun verplichtingen.

Per faillissementsdatum stond de zaak voor vonnis.

9.3 Stand procedure:

Rechtbank Midden-Nederland heeft bij vonnis van 29 juli 2015 beslist dat hoofdzaak weer op de rol zal komen van 26 augustus 2015 voor het nemen van een akte door Smikkelhof, waarna Culi Nova op de rol van vier weken daarna antwoordakte kan nemen. Verder houdt de Rechtbank Midden-Nederland iedere verdere beslissing aan.

Ook is de beslissing in de vrijwaringszaak aangehouden en zal de vrijwaringszaak op de rol komen van 26 augustus 2015, in afwachting van de beslissing in de hoofdzaak.

Verslag 2: De curator heeft vastgesteld dat procedure in reconventie op basis van de Faillissementswet van rechtswege is geschorst. Verder heeft de curator vastgesteld dat de bank in hoedanigheid van pandhouder economisch gerechtigde is tot de vordering van Smikkelhof op Culi Nova.

De bank heeft aan de curator kenbaar gemaakt dat zij mededeling van haar pandrecht zal doen aan Culi Nova c.s. om vervolgens de procedure in conventie op eigen naam voort te zetten.

Gezien de korte termijn voor het instellen van hoger beroep tegen het vonnis van 29 juli 2015 en de daarmee samenhangende procesrechtelijke issues, zijn de bank en de curator de volgende tussenoplossing overeengekomen: De curator zal de procedure in conventie tijdelijk voortzetten. Na het instellen van hoger beroep tegen het vonnis van 29 juli 2015 op naam van de curator, zal de bank mededeling doen van haar pandrecht aan Culi Nova c.s. om vervolgens de procedure op naam van de bank voort te zetten. De bank zal daarvoor alle nodige (processuele) handelingen (laten) verrichten.

Voor de door de boedel verrichte werkzaamheden vergoedt de bank (i) de reeds verrichte werkzaamheden door de curator ten behoeve van overneming van de procedure ter hoogte van € 2.500,- incl. BTW; en (ii) verder vergoedt de bank alle redelijk nog te maken kosten door de curator die samenhangen met de procedure c.q. ten behoeve van overneming van de procedure.

Het bedrag van € 2.500 is op de boedelrekening ontvangen.

De rechter-commissaris heeft machtiging verleend voor bovengenoemde afspraak tussen de curator en de bank.

Vervolgens is er op naam van de curator hoger beroep ingesteld tegen het vonnis van 29 juli 2015.

De procedure stond op de rol van 3 februari 2016 voor het nemen van akte door Culi Nova.

Werkzaamheden : De curator is nagegaan of er lopende procedures zijn waarbij gefailleerde als partij optreedt.

10. Overig

10.1 Termijn afwikkeling faill. : Op dit moment is het nog onduidelijk op welke termijn het faillissement kan worden afgewikkeld.

10.2 Plan van aanpak : - onderzoek rechtmatigheid;
- onderzoek actio Pauliana;

10.3 Indiening volgend verslag : Een volgend openbaar verslag zal drie maanden na heden worden ingediend.

11. Publicatie op website

Voor verdere informatie over dit faillissement verwijs ik u naar de openbare verslagen ex artikel 73a van de Faillissementswet die op de website van CMS Derks Star Busmann N.V. zullen worden gepubliceerd (www.cms-dsb.com, online services/faillissementen).

De curator wijst er tenslotte op dat aan dit verslag geen rechten ontleend kunnen worden.

Utrecht, 9 februari 2016

mr. S.V. Hardonk

Gegevens onderneming : Smikkelhof B.V.
Faillissementsnummer : C/16/15/541 F

(curator)

Deze zaak wordt behandeld door:

mr. S.V. Hardonk
CMS Derks Star Busmann
Postbus 85250
3508 BH Utrecht
T +31 (0)30 2121 615
F +31 (0)30 2121 227
E simone.gringhuis@cms-dsb.com (faillissementsmedewerker)