

Openbaar verslag ex artikel 73a Faillissementswet

Nummer: 2

Datum:

11 april 2011

Gegevens onderneming : PHI DATA B.V.

Faillissementsnummer : F 10/582

Datum uitspraak : 19 oktober 2010

Curator : mr. D.J. Bos

Rechter-commissaris : mr. C.M. Dijksterhuis

Activiteiten onderneming : Het inkopen, produceren, leveren, installeren, onderhouden en herstellen van barcode-apparatuur, labelprinters en daarmee verwante apparatuur, artikelen en commerciële handelingen.

Omzetgegevens : 2010 (1 juli tot 19 oktober): niet bekend
2009/2010: € 6.721.000
2008/2009: € 7.627.000
2007/2008: € 9.577.601

Personeel gemiddeld aantal : 31

Saldo einde verslagperiode : € 1.232.127,75

Verslagperiode : 30 november 2010 t/m 10 april 2011

Bestede uren in verslag periode : 107 uren en 50 minuten

Bestede uren totaal : 339 uren en 35 minuten

1. Inventarisatie

1.4 Lopende procedures : Er zijn geen lopende procedures bekend bij de curator. Wel heeft er een aansprakelijkstelling plaatsgevonden van een voormalig advocaat. Zie verder 9.1 van dit verslag.

1.6 Huur : De huurovereenkomst ter zake van het pand aan de Pompmolenlaan 39 te (3447 GK) Woerden is door de curator opgezegd. Het betreffende pand is op 15 december jl. opgeleverd. De verhuurder heeft ter zake van huur tot en met 30 juni 2017 een vordering ingediend van

€ 1.573.442,75. Deze huurvordering wordt (gedeeltelijk) door de curator betwist. Over de opzegtermijn is een bedrag ad € 56.772,84 verschuldigd. Hierop moet naar het oordeel van de curator eenzelfde bedrag in mindering komen wegens een getrokken bankgarantie. De huurpenningen over de termijn waarop het contract bij normale uitdiening verschuldigd zouden zijn, worden betwist.

- 1.7 Oorzaak faillissement : Het faillissement is uitgesproken op eigen aangifte. De aandeelhouders waren niet langer bereid middelen ter beschikking te stellen. Naar de curator heeft begrepen zijn financieringsaanvragen bij banken afgewezen. De curator heeft de bestuurders verzocht schriftelijk opgave te doen van de oorzaken van het faillissement. Van de heer Lips, gevolmachtigd bestuurder, ontving curator een schriftelijke samenvatting van de oorzaken die volgens hem tot het faillissement van PHI DATA hebben geleid. Ondermeer wordt gewezen op zeer hoge infrastructuurkosten in verband met een te groot pand met een lange huurtermijn, voorraad die voor een deel verouderd was, uitblijven van nieuwe opdrachten onder andere als gevolg van de crisis, een tijdrovend en kostbaar traject voor het realiseren van een reorganisatie door middel van het ontslag van diverse werknemers.

3. Activa

Bedrijfsmiddelen

- 3.6 Verkoopopbrengst : Inventaris: € 112.392
- 3.8 Bodemvoorrecht fiscus : Voor zover de vordering van de Belastingdienst niet uit het vrije boedelactief kan worden voldaan, komt de curator op voor de rechten van de Belastingdienst.

Voorraden/onderhanden werk

- 3.10 Verkoopopbrengst : Voorraden: € 90.000,-

Andere activa

- 3.13 Verkoopopbrengst : Goodwill: € 282.000,-
Intellectuele Eigendomsrechten: € 30.000,-

4. Debiteuren

- 4.1 Omvang debiteuren : De curator heeft alle per 3 november 2010 om 9:00 uur openstaande debiteurenvorderingen verkocht. Op dat moment stond in totaal € 684.864,75 open, inclusief betwiste en voorgefactureerde vorderingen.

Uit een analyse van de debiteurenvorderingen blijkt dat een bedrag van € 91.959 betrekking heeft op bedragen die vooruit worden gefactureerd voor serviceovereenkomsten voor het komende jaar. Dit bedrag zal derhalve niet geïncasseerd kunnen worden. Daarnaast blijkt dat in ieder geval een bedrag ad circa € 66.000 door debiteuren wordt betwist.

- 4.2 Opbrengst : € 414.983,21.

- 4.3 Boedelbijdrage : Niet van toepassing.

Werkzaamheden : De curator heeft de koopsom van de debiteuren vastgesteld. Een eindafrekening heeft plaatsgevonden.

5. Bank / Zekerheden

- 5.2 Beschrijving zekerheden : Heide N.V. en IP-Services B.V. pretendeerden een pandrecht te hebben op onder andere inventaris, voorraad en vorderingen voor een achtergestelde geldlening ter hoogte van € 450.000. Heide N.V. is een aan de bestuurders en aandeelhouders van gefailleerde gelieerde vennootschap en IP Services B.V. is een aan de general manager gelieerde vennootschap.

Deze verpanding heeft plaatsgevonden binnen een jaar voorafgaand aan het faillissement. De curator heeft zich op het standpunt gesteld dat deze zekerheden op grond van de actio pauliana vernietigbaar zouden kunnen zijn. Uit schriftelijke verklaringen van de accountant van de vennootschap en uit documentatie blijkt dat gefailleerde ten tijde van het vestigen van de zekerheden "technisch failliet" was en dat reorganisatie noodzakelijk was. De betrokkenen hadden wetenschap van benadeling. De curator stelt zich op het standpunt dat de verpanding van de activa op grond van artikel 42 Fw vernietigbaar is en heeft met toestemming van de rechter-commissaris de vernietiging van het samenstel van rechtshandelingen dat tot de vestiging van de zekerheden heeft geleid, ingeroepen. De vernietiging wordt door de betreffende pandhouders betwist. Zie ook 7.6.

In de verslagperiode heeft de curator naar aanleiding van de stelling van de pandhouders dat er geen aanleiding was voor een vernietiging van het pandrecht, diverse stukken uit de administratie van gefailleerde bestudeerd. Vooralsnog houdt de curator vast aan de eerder ingeroepen vernietiging. De pandhouders zijn uitgenodigd om schriftelijk te motiveren op basis van welke argumenten er geen sprake was van een vernietigbare rechtshandeling. Deze discussie zal zich voornamelijk toespitsen op de vraag of er sprake was van wetenschap van benadeling. Indien noodzakelijk zal de curator het eerder ingenomen standpunt heroverwegen.

5.3 Separatistenpositie : Indien zou komen vast te staan dat de curator ten onrechte een beroep op de Actio Pauliana zou hebben gedaan, dient alsnog een afrekening met de desbetreffende pandhouders te worden gemaakt.

Werkzaamheden : De curator heeft nader onderzoek gedaan naar de achtergronden van de verpanding.

6. Doorstart / voortzetten onderneming

Doorstart

- 6.3 Beschrijving : De curator heeft overeenstemming kunnen bereiken met Zetes B.V. inzake de verkoop van activa en de activiteiten van gefailleerde. Een totaalbedrag van € 913.502,25 is ontvangen op de boedelrekening. In dit bedrag is de afrekening voor de debiteurenvorderingen begrepen.
- 6.2 Verantwoording : De curator verwijst naar het vorige openbare verslag.
- 6.3 Opbrengst : € 913.502,25
- 6.4 Boedelbijdrage : Niet van toepassing.
- Werkzaamheden : De curator verwijst naar het vorige openbare verslag.

7. Rechtmatigheid

- 7.1 Boekhoudplicht : Voor zover de curator kan vaststellen is aan de boekhoudplicht voldaan.
- 7.2 Depot jaarrekeningen : 2009/2010: is voorhanden, doch (nog) niet gedeponneerd
2008/2009: 20-7-2010 (voorlopig gedeponneerd)
2007/2008: 27-5-2009 (tijdig)
2006/2007: 18-11-2008 (te laat)
2005: 23-10-2006 (tijdig)
- 7.3 Accountantsverklaring : Met betrekking tot de jaren 2005 t/m 2007/2008 is een accountantsverklaring afgegeven. Op de concept-jaarrekening 2008/2009 is (nog) geen accountantscontrole toegepast.
- 7.4 Volstorting aandelen : Volgens informatie uit het Handelsregister en de jaarrekening zouden de aandelen zijn volgestort. Aangezien de verjaringstermijn van een eventuele vordering van de curator jegens aandeelhouders tot volstorting reeds is verstreken wordt geen nader

onderzoek gedaan door de curator naar dit punt.

- 7.5 Onbehoorlijk bestuur : Dit punt heeft de curator nog in onderzoek. De bestuurders van gefailleerde zijn door de curator verzocht om schriftelijk kenbaar te maken welke oorzaken naar hun mening aan het faillissement ten grondslag liggen.
- 7.6 Paulianeus handelen : De curator is bezig met een nader onderzoek naar dit punt. De betreffende partijen hebben de curator laten weten dat er naar hun mening geen enkele aanleiding bestaat voor de vernietiging van het pandrecht.
- Werkzaamheden : De curator heeft zijn onderzoek naar de rechtmatigheid voortgezet.

8. Crediteuren

- 8.1 Boedelvorderingen : UWV: € 145.250,08
(Verhuurder: € 1.315.447,96 betwist)
Stedin: € 243,28
- 8.2 Pref. vord. van de fiscus : € 530.352,00
- 8.3 Pref. vord. van het UWV : € 7.702,91 (gelijke rangorde fiscus)
€ 101.796,14 (ex art. 3:288 sub e BW)
- 8.4 Andere pref. crediteuren : € 31.135,40 (loonvorderingen ex art. 3:288 sub e BW)
- 8.5 Aantal concurrente crediteuren : 68
- 8.6 Bedrag conc. crediteuren : € 602.259,91
- 8.7 Verwachte wijze afwikkeling : Diverse werknemers hebben de curator laten weten dat het UWV niet alle verplichtingen heeft overgenomen. De curator heeft vervolgens alle werknemers uitgenodigd hun vorderingen kenbaar te maken. Naar verwachting zullen de vorderingen nog toenemen omdat nog niet alle crediteuren

hebben gereageerd op de uitnodiging hun vordering bij de curator in te dienen.

Door de externe controller van gefailleerde wordt overleg gevoerd met de fiscus over de definitieve vaststelling van de fiscale schulden.

Over de wijze van afwikkeling van het faillissement kan op dit moment nog geen uitspraak worden gedaan.

Werkzaamheden : De curator heeft in de afgelopen verslagperiode alle werknemers uitgenodigd hun vorderingen kenbaar te maken. Daarnaast zijn een groot aantal vorderingen geverifieerd. De verhuurder heeft een vordering van € 1.573.442,75 kenbaar gemaakt. Deze wordt door de curator grotendeels betwist (zie 1.6). De curator heeft de verhuurder verzocht een nadere onderbouwing te geven van een vordering ad € 50.000,00 terzake van schadevergoeding die zou zijn geleden door de oplevering.

Ook heeft de curator overlegd met de externe controller inzake de fiscale schulden.

9. Procedures

- 9.1 Naam wederpartij(en) : De naam van de wederpartij is bij curator bekend.
- 9.2 Aard procedure : Gefailleerde heeft een advocaat die in het verleden werkzaamheden voor haar heeft verricht aansprakelijk gesteld.
- 9.3 Stand procedure : De curator heeft overleg gevoerd met de advocaat die gefailleerde in deze procedure bijstaat over de verder te ondernemen stappen. Met machtiging van de rechter-commissaris heeft de curator de advocaat van gefailleerde verzocht om deze kwestie af te wikkelen met de aansprakelijk gestelde advocaat en/of diens aansprakelijkheidsverzekeraar.

Werkzaamheden : De curator heeft overleg gevoerd met de advocaat van gefailleerde over de afwikkeling van deze kwestie.

10. Overig

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

10.2 Plan van aanpak : - verifiëren crediteurenvorderingen;
- onderzoek rechtmatigheid;
- afwikkeling Actio Pauliana;
- afwikkelen aansprakelijkstelling van voormalig advocaat

10.3 Indiening volgend verslag : Een volgend openbaar verslag zal circa 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 ten slotte op dat aan dit verslag geen rechten ontleend kunnen worden.

Utrecht, 11 april 2011

mr. D.J. Bos

Deze zaak wordt behandeld door:

Mr. D.J. Bos
CMS Derks Star Busmann
Postbus 85250
3508 AG UTRECHT
T +31 (0)30 21 21 615 (faillissementsmedewerkster)
F +31 (0)30 21 12 152
E simone.gringhuis@cms-dsb.com