Openbaar faillissementsverslag rechtspersoon (ex art. 73A Fw.)

Nummer: 3 **Datum:** 30-11-2016

Insolventienummer:	F.16/15/541
Toezichtzaaknummer:	NL:TZ:0000002793:F001
Datum uitspraak:	07-07-2015
Curator:	mr. S.V. Hardonk
R-C:	mr. van Vugt

Algemeen

Gegevens onderneming

Smikkelhof B.V. (hierna: "Smikkelhof")

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

€ 23.711,13

€ 24.724,14

Verslagperiode

17 november 2015 tot en met 8 februari 2016

9 februari 2016 tot en met 7 juni 2016

8 juni 2016 tot en met 21 november 2016

Openbaar faillissementsverslag rechtspersoon (ex art. 73A Fw.)

Nummer: 3 **Datum:** 30-11-2016

Bestede uren in verslagperiode

33 uren en 24 minuten

26 uren en 49 minuten

23 uren en 42 minuten

Bestede uren totaal

344 uren en 12 minuten

371 uren

395 uren en 54 minuten

Toelichting

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 erop dat aan dit verslag geen rechten ontleend kunnen worden.

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 onder Procedures.

1.5 Verzekeringen

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

Vijfde verslag: De verzekeringsovereenkomsten zijn voor zover nodig 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 "Procedures" 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 faillissement

Ca. 29

2.2 Aantal in jaar voor faillissement

Ca. 29

2.3 Datum ontslagaanzegging

14 juli 2015

2.4 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

3.1 Onroerende zaken: Beschrijving

Gefailleerde had geen onroerende zaken in eigendom.

3.2 Onroerende zaken: Verkoopopbrengst

Niet van toepassing.

3.3 Onroerende zaken: Hoogte hypotheek

Niet van toepassing.

3.4 Onroerende zaken: Boedelbijdrage

Niet van toepassing.

3.5 Onroerende zaken: Werkzaamheden

De curator heeft onderzocht of er onroerende zaken op naam van gefailleerde geregistreerd staan.

3.6 Bedrijfsmiddelen: 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.

3.7 Bedrijfsmiddelen: Verkoopopbrengst

€ 101.002,47

3.8 Bedrijfsmiddelen: Boedelbijdrage

Geen

3.9 Bedrijfsmiddelen: Bodemvoorrecht fiscus

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

3.10 Bedrijfsmiddelen: Werkzaamheden

De curator heeft onderzoek verricht naar de bedrijfsmiddelen.

3.11 Voorraden / onderhanden werk: 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.

3.12 Voorraden / onderhanden werk: Verkoopopbrengst

Niet van toepassing.

3.13 Voorraden / onderhanden werk: Boedelbijdrage

Niet van toepassing.

3.14 Voorraden / onderhanden werk: Werkzaamheden

Afwikkeling.

3.15 Andere activa: 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.

3.16 Andere activa: Verkoopopbrengst

Niet van toepassing.

3.17 Andere activa: 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.

Vierde verslag: Een bedrag van € 108,70 inzake een factuur over de periode na datum faillissement is ontvangen op de bankrekening van gefailleerde en is op verzoek van de curator doorgestort naar de boedelrekening.

4.3 Boedelbijdrage

Niet van toepassing.

4.4 Werkzaamheden

De curator heeft onderzoek gedaan naar de aanwezigheid van debiteuren.

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 Leasecontracten

Niet van toepassing.

5.3 Beschrijving zekerheden

Aan ING Bank N.V. werden inventaris, voorraad en vorderingen verpand.

De curator zal ING Bank N.V. in de komende verslagperiode verzoeken tussentijdse rekening- en verantwoording af te leggen.

Vijfde verslag: De curator heeft ING Bank N.V. nogmaals verzocht om tussentijdse rekening- en verantwoording af te leggen. De curator heeft ING Bank N.V. verzocht om een bedrag van € 861,84 over te boeken naar de boedelrekening. Dit bedrag is tot op heden nog niet ontvangen. De curator heeft ING Bank N.V. een sommatie gezonden.

5.4 Separatistenpositie

Zie Beschrijving zekerheden

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 Retentierechten

Één partij heeft een beroep op het recht van reclame gedaan.

5.8 Reclamerechten

Tot op heden hebben zich geen partijen bij de curator gemeld die zich op dit recht beroepen.

5.9 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

6.1 Voortzetten: 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 Voortzetten: Financiële verslaglegging

Als gevolg van de tijdelijke voortzetting is reeds een meeropbrengst gegenereerd die de daarmee gepaard gaande (minimale) kosten ruimschoots heeft overschreden.

6.3 Voortzetten: Werkzaamheden

Zie Exploitatie / zekerheden

6.4 Doorstart: 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.

6.5 Doorstart: Verantwoording

Zie Beschrijving.

6.6 Doorstart: Opbrengst

Niet van toepassing.

6.7 Doorstart: Boedelbijdrage

Niet van toepassing.

6.8 Doorstart: Werkzaamheden

Zie beschrijving.

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.

Vierde verslag: In verband met voortvarende afwikkeling van het faillissement is de curator in nauw overleg met ING Bank N.V. over de wijze van uitwinning van de zekerheden.

Vijfde verslag: de curator heeft meerdere keren overleg gevoerd met partijen met betrekking tot de transacties en de rekening-courantverhoudingen. Met de bestuurder en ING Bank N.V. is overleg gevoerd over het stellen van zekerheid, omdat de bestuurder vooralsnog niet over liquide middelen beschikt.

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 Goedk. Verkl. Accountant

Niet van toepassing.

7.4 Stortingsverpl. 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 Boekhoudplicht.

7.6 Paulianeus handelen

De curator heeft het onderzoek naar Paulianeus handelen gecontinueerd. Zie Boekhoudplicht

7.7 Werkzaamheden

De curator heeft de administratie onderzocht.

8 Crediteuren

8.1 Boedelvorderingen

€ 28.381,12 (UWV)
P.M. (verhuurder)

€ 28.381,12 (UWV)
€ 1.713,36 + P.M. (verhuurder)

Vijfde verslag:
€ 28.381,12 (UWV)
€ 1.713,36 + 27.427,33 (verhuurder)

8.2 Pref. vord. van de fiscus

€ 26.404,00

€ 27.077,00

Vijfde verslag:
€ 27.134,00 (loonheffingen en loonbelastingen)
€ 21.074,95 (ex art. 29 lid 2 OB)

8.3 Pref. vord. van het UWV

€ 5.709,62 (gelijke rangorde fiscus)
€ 31.759,07 ex art. 3:288 sub e BW)

€ 5.709,62 (gelijke rangorde fiscus)
€ 32.162,92 (ex art. 3:288 sub e BW)

8.4 Andere pref. crediteuren

P.M.

8.5 Aantal concurrente crediteuren

36

39

8.6 Bedrag concurrente crediteuren

€ 604.304,49

€ 608.090,40

Vijfde verslag: € 622.863,48

8.7 Verwachte wijze van 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.

8.8 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 procedures

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 procedures

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.

Vierde verslag: Beide partijen hebben akte genomen. De procedure staat op de rol van 15 juni 2016 voor vonnis. ING Bank N.V. heeft een bedrag van € 1.800,48 voldaan op de boedelrekening met betrekking tot door de curator verrichte werkzaamheden in het kader van overneming van de procedure als pandhouder.

Vijfde verslag: Het vonnis is gewezen. In conventie is ING Bank N.V. in het ongelijk gesteld met veroordeling van de proceskosten. De rechtbank achtte onvoldoende bewezen dat Culi Nova in verzuim is komen te verkeren met de nakoming van haar verplichtingen. In reconventie is Culi Nova in het ongelijk gesteld met veroordeling van de proceskosten.

ING Bank N.V. heeft hoger beroep ingesteld en de memorie van grieven is genomen. Op korte termijn dient de wederpartij een memorie van antwoord te nemen. De curator heeft over het vervolg van de procedure overleg met ING Bank N.V. en haar advocaat alsmede met de bestuurder.

9.4 Werkzaamheden

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

10 Overig

10.1 Termijn afwikkeling faillissement

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;

- afwikkelen rekening-courantvordering.

10.3 Indiening volgend verslag

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

10.4 Werkzaamheden