

OPENBAAR FAILLISEMENTSVERSLAG (ex artikel 73a Faillissementswet)

Nummer: 5

Datum: 20 oktober 2015

Gegevens onderneming : Josephine & Co Holding B.V.

Faillissements-/ surseancenummer : C/16/14/573 F (C/16/14/30 S)

Datum uitspraak : surseance van betaling: 24 juni 2014
faillissement: 30 juni 2014

Curator : mr. D.J. Bos

Rechter-commissaris : mr. P.J. Neijt
(voorheen mr. M.H.F. van Vugt, daarvoor mr. A.K. Korteweg)

Activiteiten onderneming : Josephine & Co Holding B.V. (hierna te noemen: **Josephine & Co Holding**) is de holdingmaatschappij, die onderdeel uitmaakt van de zogeheten Josephine & Co Groep. De Josephine & Co Groep houdt zich bezig met de in- en verkoop en groothandel in dameskleding en aanverwante artikelen. De collectie wordt verkocht via ongeveer 500 verkooppunten (in Nederland, België, Duitsland, Frankrijk, Zweden), waaronder 2 eigen winkels in Utrecht en Heemstede.

Omzetgegevens (geconsolideerd) : 2013/2014: € 8.017.827 (netto-omzet)
2012/2014: € 12.411.290 (netto-omzet)

Personeel gemiddeld aantal : 0

Saldo einde verslagperiode : € 3.062,42

Verslagperiode surséance : 4 juni 2014 tot en met 29 juni 2014

Bestede uren in verslagperiode : 42 uren en 07 minuten

Bestede uren totaal : 42 uren en 07 minuten

Verslagperiode faillissement : 15 juni 2015 tot en met 14 oktober 2015

Bestede uren in verslagperiode : 80 uren en 30 minuten

Bestede uren totaal : 281 uren en 19 minuten (incl. surséance)

1. Inventarisatie

1.1 Directie en organisatie

Josephine & Co Holding werd opgericht bij notariële akte van 10 november 1994.

De bestuurders en houders van de aandelen in het kapitaal van Josephine & Co Holding zijn H.P. van der Mark Beheer B.V. en R.A. van der Mark B.V. (ieder 50%).

Enig bestuurder en enig aandeelhouder van H.P. van der Mark Beheer B.V. is de heer H.P. van der Mark. Enig aandeelhouder enig bestuurder van R.A. van der Mark B.V. is de heer R.A. van der Mark.

Josephine & Co Holding houdt alle aandelen in het kapitaal van:

- Josephine & Co B.V.;
- Josephine & Co Production B.V.;
- Josephine & Co Retail B.V.;
- J.C. Sophie B.V.;
- Josephine & Co Sàrl.

Op 24 juni 2014 heeft rechtbank Midden-Nederland voorlopige surseance van betaling verleend aan Josephine & Co Holding. Op 30 juni 2014 is de voorlopige surseance van betaling ingetrokken onder het gelijktijdig uitspreken van het faillissement van Josephine & Co Holding.

Op 1 juli 2014 is Josephine & Co B.V. in staat van faillissement verklaard.

Op 1 juli 2014 heeft rechtbank Midden-Nederland voorlopige surseance van betaling verleend aan Josephine & Co Retail B.V. Op 2 juli 2014 is de voorlopige surseance van betaling ingetrokken onder het gelijktijdig uitspreken van het faillissement van Josephine & Co Retail.

J.C. Sophie B.V. is op 15 juli 2014 in staat van faillissement verklaard, met aanstelling van mr. Bos tot curator.

De heer R.A. van der Mark is bij vonnis van 17 februari 2015 in staat van faillissement verklaard met aanstelling van de heer mr. R. Jonker als curator. R.A. van der Mark Beheer B.V. is bij vonnis van 24 februari 2015 in staat van faillissement verklaard met aanstelling van de heer mr. R. Jonker tot curator (zie 5.1).

- 1.2 Winst en verlies : 2013/2014: - € 2.356.766 (verlies)
(geconsolideerd) 2012/2013: - € 56.729 (verlies)
- 1.3 Balanstotaal : 2013/2014: € 4.303.874
(geconsolideerd) 2012/2013: € 6.599.153
- 1.4 Lopende procedures : Er zijn geen lopende procedures bekend.
- 1.5 Verzekeringen : Voor zover bekend zijn de verzekeringen opgezegd.
- 1.6 Huur : Josephine & Co Holding huurt een bedrijfsruimte aan de Hoofdstraat 250 en 252 te Driebergen. Er is sprake van een mondelinge huurovereenkomst. Met machtiging van de rechter-commissaris is de huurovereenkomst opgezegd.

Als bijdrage voor gebruik van het pand heeft de doorstarter een bedrag van € 2.334 voldaan op de boedelrekening van Josephine & Co B.V. Dit bedrag komt aan Josephine & Co Holding B.V. en is in de derde verslagperiode naar de boedelrekening van Josephine & Co Holding B.V. overgeboekt.

- 1.7 Oorzaak faillissement : De bestuurders verklaarden dat afgelopen jaren sprake is van een teruglopende omzet. Dit zou het gevolg zijn van de recessie en een afname in de populariteit van het kledingmerk Josephine & Co. In 2012/2013 (gebroken boekjaar) heeft Josephine & Co Groep een verlies geleden van € 56.729. Het verlies is in 2013/2014 opgelopen naar € 2.356.766.

Als gevolg van het ontstane liquiditeitstekort hebben de bestuurders van Josephine & Co Groep gesprekken gevoerd met Rabobank over een aanvullende financiering. Dit is op niets uitgelopen. Rabobank heeft aangegeven dat zij geen vertrouwen heeft in de toekomst van de Josephine & Co Groep. Voorts hebben de bestuurders overnamegesprekken met geïnteresseerde partijen gevoerd, doch dit heeft niet tot een oplossing geleid.

Na het uitspreken van de voorlopige surseances van betaling werd onderzocht of het vooruitzicht bestaat dat Josephine & Co zou Holding in staat zou zijn om na verloop van tijd haar schuldeisers te voldoen. Uit gesprekken met de directie, aandeelhouders en Rabobank is gebleken dat geen bereidheid bestaat om aanvullende liquiditeit ter beschikking te stellen, teneinde de activiteiten (voorlopig) te kunnen continueren. Bij beschikking d.d. 30 juni 2014 heeft Rechtbank Midden-Nederland de surseance van betaling ingetrokken onder het gelijktijdig uitspreken van het faillissement van Josephine & Co Holding.

Vierde verslag: Het onderzoek door de curator naar de oorzaak van het faillissement is nog niet afgerond.

Vijfde verslag: De curator heeft het onderzoek naar de oorzaak van het faillissement afgerond. De curator meent dat er aanleiding bestaat om de bestuurders aansprakelijk te houden op grond van artikel 2:248 BW, 2:9 BW en 6:162 BW. De bestuurders zijn daadwerkelijk aansprakelijk gesteld en verzocht om op de bevindingen van de curator te reageren. De verwijten die de curator maakt hebben onder andere betrekking op de financiële huishouding van gefailleerde en de aanzienlijke rekening-courantposities met gelieerde vennootschappen. De aansprakelijkheid wordt door de bestuurders betwist. Van de advocaat van de bestuurders heeft de curator begrepen dat de bestuurders naar aanleiding van de gemaakte verwijten vragen hebben gesteld aan de destijds betrokken accountant. De curator is vooralsnog in afwachting van een nadere inhoudelijke reactie om te kunnen beoordelen of de thans getrokken conclusie herzien dient te worden.

2. Personeel

- 2.1 Aantal ten tijde van faill. : 0
- 2.2 Aantal in jaar voor faill. : 0
- 2.3 Datum ontslagaanzegging : Niet van toepassing
- Werkzaamheden : Niet van toepassing.

3. Activa

Onroerende zaken

- 3.1 Beschrijving : Niet van toepassing.

Gegevens onderneming : Josephine & Co Holding B.V.
Faillissementsnummer : C/16/14/573 F

- 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 : Josephine & Co Holding beschikt niet over een bedrijfsinventaris.
- 3.6 Verkoopopbrengst : Niet van toepassing.
- 3.7 Boedelbijdrage : Niet van toepassing.
- 3.8 Bodemvoorrecht fiscus : Niet van toepassing.
- Werkzaamheden : De curator heeft onderzoek verricht naar bedrijfsmiddelen.

Vorraden/onderhanden werk

- 3.9 Beschrijving : Josephine & Co Holding beschikt niet over voorraden.
- 3.10 Verkoopopbrengst : Niet van toepassing.
- 3.11 Boedelbijdrage : Niet van toepassing.
- Werkzaamheden : Niet van toepassing.

Immateriële activa (intellectuele eigendomsrechten en goodwill)

- 3.12 Beschrijving : Josephine & Co Holding is rechthebbende op 9 woord- en beeldmerken met betrekking tot de merken Josephine & Co, Van der Mark, MARK, Blue Denim Lodge, Veer, Jo. & Co Sport, J.C. Sophie en JCSophie.

Josephine & Co B.V. was houder van de domeinnamen met betrekking tot bovenstaande merken.

- 3.13 Verkoopopbrengst : Voor de intellectuele eigendomsrechten van Josephine & Co Holding en Josephine & Co B.V. is een bedrag ad € 99.000 voldaan. Met de pandhouder is een boedelbijdrage van 10% van de verkoopopbrengst afgesproken. Afgelopen verslagperiode is een bedrag van € 4.950 op de boedelrekening voldaan.

Als goodwillvergoeding is aan Josephine & Co Holding en Josephine & Co B.V. een bedrag van in totaal ad € 30.000 voldaan. De helft (€ 15.000) is voldaan op de boedelrekening van Josephine & Co Holding.

Werkzaamheden : De verkoop van de immateriële activa is afgewikkeld.

4. Debiteuren

4.1 Omvang debiteuren : Uit het concept financieel jaarverslag 2013/2014 blijkt dat Josephine & Co Holding een (intercompany) vordering heeft op R.A. van der Mark Beheer B.V. van € 1.003.039. Josephine & Co Holding heeft daarnaast een vordering ad € 8.474 op H.P. van der Mark Beheer B.V.

In de derde verslagperiode heeft Rabobank rekening en verantwoording afgelegd. Bij vonnis d.d. 22 oktober 2014 van Rechtbank Midden-Nederland zijn de heer R.A. van der Mark, de heer H.P. van der Mark en R.A. van der Mark Beheer B.V. veroordeeld tot betaling aan Rabobank van respectievelijk € 500.000 (uit hoofde van borgtocht), € 500.000 (uit hoofde van borgtocht) en € 1.003.039 (rekening-courantvordering).

Uit de administratie blijkt dat er sprake is van aanzienlijke vorderingen in rekening-courant op groepsvennootschappen.

4.2 Opbrengst : Niet van toepassing.

4.3 Boedelbijdrage : Niet van toepassing.

Werkzaamheden : De curator heeft onderzoek gedaan naar de aanwezigheid van debiteuren.

5. Bank / Zekerheden

5.1 Vordering van bank(en) : Josephine & Co Holding maakt met haar groepsvennootschappen gebruik van een gezamenlijke kredietfaciliteit van Coöperatieve Rabobank Kromme Rijnstreek (hierna: "Rabobank"), waarvoor zij zich hoofdelijk hebben verbonden. De inventaris, voorraden, intellectuele eigendomsrechten en vorderingen zijn verpand aan Rabobank. Die partij heeft een vordering kenbaar gemaakt van

Gegevens onderneming : Josephine & Co Holding B.V.
Faillissementsnummer : C/16/14/573 F

€ 2.315.839 p.m.

Voorts zijn Josephine & Co Holding en haar groepsvennootschappen een factoringovereenkomst aangegaan met De Lage Landen. De Lage Landen heeft een pandrecht op de debiteurenvorderingen van Josephine & Co Holding. Per surseancedatum bedroeg de vordering van De Lage Landen € 116.349.

De pandhouders zijn zelf tot incasso van de debiteuren overgegaan.

In de tweede verslagperiode heeft een eindafrekening met Rabobank plaatsgevonden met betrekking tot verkoop van de voorraden en IE-rechten. Door de boedel is een bedrag van € 69.100 voldaan aan Rabobank. Het bedrag op de boedelrekening van Josephine & Co Holding B.V. zal nader worden verdeeld over de boedels van Josephine & Co B.V. en Josephine & Co Holding B.V.

Tot zekerheid voor de terugbetaling van de lening van € 2.315.839 heeft de heer R.A. van der Mark zich borg gesteld voor een bedrag ad € 500.000, voor al hetgeen Rabobank te vorderen heeft van de heer R.A. van der Mark Beheer B.V. en Josephine & Co Holding B.V. De heer H.P. van der Mark heeft zich eveneens borg gesteld voor een bedrag ad € 500.000, voor al hetgeen Rabobank te vorderen heeft van H.P. van der Mark Beheer B.V. en Josephine & Co Holding B.V. Voorts heeft Rabobank een pandrecht gevestigd op de inventaris en vorderingen op derden.

Uit de administratie blijkt dat Josephine & Co Holding B.V. een rekening-courantvordering van € 1.003.039 heeft op R.A. van der Mark Beheer B.V. Rabobank heeft als pandhouder de incasso van voornoemde vordering ter hand genomen en Josephine-groep gesommeerd de schuld van € 2.315.839 p.m. aan te zuiveren. Voorts heeft Rabobank aanspraak gemaakt op betaling van het bedrag ad € 500.000 onder de beide borgtochten.

Bij vonnis d.d. 22 oktober 2014 van Rechtbank Midden-Nederland zijn de heer R.A. van der Mark, de heer H.P. van der

Mark en R.A. van der Mark Beheer B.V. veroordeeld tot betaling aan Rabobank van respectievelijk € 500.000 (borgtocht), € 500.000 (borgtocht) en € 1.003.039 (vordering in rekening-courant).

- 5.2 Leasecontracten : In de tweede verslagperiode zijn de leaseobjecten opgehaald door de leasemaatschappijen.
- 5.3 Beschrijving zekerheden : Zie 5.1.
- 5.4 Separatistenpositie : Zie 5.1.
- 5.5 Boedelbijdragen : De curator en pandhouder zijn een boedelbijdrage van 10 % van de verkoopopbrengst van de immateriële activa overeengekomen.
- 5.6 Eigendomsvoorbehoud : Nog niet van gebleken.
- 5.7 Reclamerechten : Tot op heden hebben zich geen partijen bij de curator gemeld die zich op dit recht beroepen.
- 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 (middellijk) bestuurders.

6. Doorstart / voortzetten onderneming

Voortzetten

- 6.1 Exploitatie / zekerheden : Niet van toepassing.
- 6.2 Financiële verslaglegging : Niet van toepassing.
- 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 Josephine & Co Holding. De curator heeft de gegadigden een informatiememorandum toegezonden.

De curator heeft een biedingsronde georganiseerd. Naar

aanleiding van de ontvangen biedingen heeft de curator concreet met meerdere partijen gesproken over de verkoop van de activa en activiteiten van de Josephine & Co Groep.

De curator heeft met twee gegadigden overeenstemming bereikt over een verkoop van de activa. De rechter-commissaris heeft machtiging verleend voor de verkoop van activa aan die partijen.

- 6.4 Verantwoording : Zie 6.3.
- 6.5 Opbrengst : Voor de immateriële activa (intellectuele eigendomsrechten en goodwill) van Josephine & Co Holding en Josephine & Co B.V. is in totaal een bedrag ad € 129.000 voldaan.

De curator heeft een bedrag ad € 69.100 (€ 99.000 minus 10 % boedelbijdrage en boedelbijdrage verkoop voorraden) doorgestort naar de pandhouder. In de derde verslagperiode zal het resterende bedrag worden verdeeld over de boedels van Josephine & Co Holding, Josephine & Co B.V. en Josephine & Co Retail B.V.

De verdeling over de boedels is in de derde verslagperiode afgerond.

- 6.6 Boedelbijdrage : Zie 6.5
- Werkzaamheden : Zie 6.1

7. Rechtmatigheid

- 7.1 Boekhoudplicht : De curator heeft een gedeelte van de administratie ontvangen.
- 7.2 Depot jaarrekeningen : 2011, 2012 en 2013 zijn tijdig gedeponeed
- 7.3 Accountantverklaring : Niet van toepassing.
- 7.4 Volstorting aandelen : Een eventuele vordering tot volstorting van de aandelen is verjaard.

7.5 Onbehoorlijk bestuur : De curator zal dit punt nog nader onderzoeken. Op verzoek van de curator heeft Nederpel De Block & Partners de administratie veiliggesteld.

Na verkregen machtiging van de rechter-commissaris heeft Nederpel De Block & Partners een onderzoek in gesteld naar de administratie van de diverse Josephine-vennootschappen. De curator het onderzoeksrapport Nederpel De Block & Partners ontvangen. In de derde verslagperiode heeft de curator de onderzoeksresultaten bestudeerd.

De curator heeft de bestuurders om een nadere toelichting verzocht omtrent het ontstaan en verloop van de rekening-courantvordering van € 1.003.039.

Vierde verslagperiode: Het onderzoek naar onbehoorlijk bestuur is voortgezet. Onderdeel hiervan is het onderzoek naar het ontstaan van de rekening-courantvordering van € 1.003.039 van Josephine & Co Holding B.V. op R.A. van der Mark Beheer B.V. (zie 5.1). Over de uitkomsten zullen gedurende het lopende onderzoek geen uitspraken worden gedaan.

Vijfde verslagperiode: Het onderzoek naar onbehoorlijk bestuur is afgerond. De curator verwijst korthedshalve naar paragraaf 1.7 van dit openbaar verslag.

De curator heeft conservatoir beslag gelegd op een aandeel in een onroerende zaak te Arnhem van een van de (indirect) bestuurders, de heer H.P. van der Mark. De woning is in deze verslagperiode verkocht en in eigendom overgedragen aan een derde. Rabobank Arnhem is als eerste hypotheekhouder (reguliere woningfinanciering) uit de verkoopopbrengst voldaan. Er zijn echter meer partijen die aanspraak maken op de overwaarde van de onroerende zaak. Naast de curator maken ook Crop Registeraccounts en Crop Belastingadviseurs (hierna gezamenlijk: "Crop") als hypotheekhouder tweede in rang, Rabobank Kromme Rijnstreek als executoriaal beslaglegger en hypotheekhouder derde in rang en de curator van Josephine & Co B.V. aanspraak op deze opbrengst. De curator meent dat er aanleiding bestaat om op te komen tegen de ten gunste van Crop en Rabobank Kromme Rijnstreek gevestigde hypotheekrechten.

Gegevens onderneming : Josephine & Co Holding B.V.
Faillissementsnummer : C/16/14/573 F

Dit wordt echter betwist door deze partijen. Teneinde de overdracht van de woning mogelijk te maken is de opbrengst in afwachting van de uitkomst van de diverse geschillen in depot gestort ten behoeve van de verhaalzoekende partijen. Het betreft een bedrag van iets minder dan € 100.000.

Daarnaast heeft de curator H.P. van der Mark Beheer B.V. verzocht om een bedrag ad € 122.000 terug te storten. Dit bedrag heeft betrekking op een dividenduitkering die is gedaan aan het einde van het boekjaar 2012/2013. H.P. van der Mark Beheer B.V. heeft betwist dat er een rechtsgrond bestaat om dit bedrag terug te vorderen.

7.6 Paulianeus handelen : Het boekenonderzoek is gecontinueerd.

Vijfde verslagperiode: de curator meent dat er aanleiding lijkt te bestaan om decharges aan het bestuur te vernietigen en om een dividenduitkering aan te tasten.

Werkzaamheden : Zie 7.5

8. Crediteuren

8.1 Boedelvorderingen : P.M. (huur)

8.2 Preferente vord. van de fiscus : P.M.

8.3 Preferente vord. van het UWV : P.M.

8.4 Andere preferente crediteuren : P.M.

8.5 Aantal concurrente crediteuren : 3

8.6 Bedrag conc. crediteuren : € 123.205,34

Naast de externe schuldeisers bestaan er substantiële intercompany vorderingen van groepsvennootschappen. Die vorderingen zijn nog niet in de lijst van voorlopig erkende concurrente crediteurenvorderingen verwerkt.

8.7 Verwachte wijze afwikkeling : De curator heeft de crediteuren verzocht hun vorderingen kenbaar te maken. 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) : De curator heeft geen lopende procedures aangetroffen.

9.2 Aard procedure : Niet van toepassing.

9.3 Stand procedure : Niet van toepassing.

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 : - *afwikkelen onbehoorlijk bestuur en daarmee samenhangende kwesties.*

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).

Gegevens onderneming : Josephine & Co Holding B.V.
Faillissementsnummer : C/16/14/573 F

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

Utrecht, 20 oktober 2015

mr. D.J. Bos
(curator)

Deze zaak wordt behandeld door:

mr. D.J. Bos

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)