

Openbaar verslag ex artikel 73a Faillissementswet

Nummer: 1

Datum: 25 januari 2010

Gegevens onderneming : de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid **MODERNISTA B.V.**, ingeschreven bij de KvK te Amsterdam onder nummer 34244070, statutair gevestigd en kantoorhoudende te (1017 EK) Amsterdam aan de Keizersgracht 534-5.

Faillissementsnummer : 09/889 F.

Datum uitspraak : 17 november 2009.

Curator : mr. M.N. de Groot.

Rechter-commissaris : mr. H.M. Patijn.

Activiteiten onderneming : blijkens de inschrijving in het handelsregister: *“het verstrekken van advies en het verlenen van diensten op het gebied van media, marketing en communicatie, alsmede holdingsactiviteiten”*.

Omzetgegevens : zie onder punt 1.2.

Personeel gemiddeld aantal : 6.

Saldo einde verslagperiode : nihil.

Verslagperiode : 17 november 2009 t/m 25 januari 2010.

Bestede uren in verslag periode : 28u en 5m.

Bestede uren totaal : 28u en 5m.

1. Inventarisatie

1.1 Directie en organisatie :

Modernista B.V. (“Modernista”) is opgericht bij akte van 7 maart 2006. Enig aandeelhouder in het kapitaal van Modernista is Modernista Ltd., gevestigd te Boston (Verenigde Staten).

De heer Jensen en de heer Koepke zijn beide (alleen/zelfstandig bevoegd) bestuurder van Modernista en zijn beide woonachtig in de Verenigde Staten.

Blijkens het faillissementsrekest is Modernista een jonge onderneming, die zich onder meer bezig houdt met het bedenken van marketingstrategieën en met het lanceren van producten in nieuwe markten. Modernista Ltd. heeft Modernista in maart 2006 opgericht met het doel cliënten beter op de Europese markt te kunnen bedienen.

Bij besluit van 13 november 2009 heeft de algemene vergadering van aandeelhouders het bestuur de opdracht verleend tot het doen van aangifte tot faillietverklaring van Modernista. Vervolgens heeft de Rechtbank Amsterdam bij vonnis van 17 november 2009 Modernista in staat van faillissement verklaard.

1.2 Winst en verlies :

De financiële kerngegevens over van 1 januari 2009 tot 13 november 2009, zoals vermeld in de tussentijdse winst- en verliesrekening over 2009, luiden als volgt:

	2009
Balanstotaal	\$ 281.353,75
Totale omzet	\$ 508.257,45
Totale kosten	\$ 811.730,65
Netto omzet	\$ 362.808,77 -/-

De curator beschikt nog niet over de cijfers over het jaar 2008.

1.3 Balanstotaal :

Blijkens de Jaarrekening 2006 en de Jaarrekening 2007 bedroegen de balanstotalen in 2006 en 2007 als volgt:

	2006	2007
Balanstotaal	\$ 315.245	\$ 625.693

1.4 Lopende procedures :

Voor dit punt wordt verwezen naar paragraaf 9 van dit faillissementsverslag.

1.5 Verzekeringen : onbekend.

1.6 Huur :

Het pand aan de Keizersgracht 534-5 wordt gehuurd. Modernista heeft een bankgarantie ter hoogte van € 18.978,64 aan de verhuurder gesteld. De huur werd per kwartaal vooruit betaald en bedroeg € 19.841,87 per kwartaal. De huur is tot en met het vierde kwartaal van 2009 voldaan. De curator heeft de huurovereenkomst bij brief van 30 november 2009 opgezegd met een gebruikelijke termijn van drie maanden ex artikel 39 van de Faillissementswet. Gelet op het vorenstaande is de verwachting dat een gedeelte van de bankgarantie vrijvalt ten gunst van de crediteuren. De koper van (een gedeelte van) de kantoorinventaris, Handelsmaatschappij Hahebo Boxmeer B.V. (hierna: "Hahebo": zie hiervoor onder punt 3.5 e.v.), heeft zich jegens de curator verplicht het pand leeg en bezemschoon op te leveren voor 31 januari 2010.

1.7 Oorzaak faillissement :

Als oorzaken van het faillissement, worden in het faillissementsrekest genoemd:

- het faillissement van Kroymans Nederland B.V. Ongeveer 55% van de omzet van Modernista was afkomstig van Kroymans Nederland B.V.
- het verliezen van opdrachtgever General Motors Corp. General Motors Corp. heeft te kennen gegeven op zoek te zijn naar een (nieuw) reclamebureau voor haar automerk "Cadillac". Modernista Ltd. heeft om haar moverende redenen besloten geen deel te nemen aan deze pitch.

In de komende verslagperiode zal de curator de genoemde oorzaken van het faillissement nader onderzoeken.

2. Personeel

2.1 Aantal ten tijde van faill. : 6

2.2 Aantal in jaar voor faill. : onbekend.

2.3 Datum ontslagaanzegging : 26 november 2009

Werkzaamheden :

Na daartoe op 23 november 2009 machtiging te hebben verkregen van de rechter-commissaris in onderhavig faillissement, heeft de curator bij brief van 26 november 2009

het voltallig personeel van Modernista ontslag aangezegd. Tevens heeft er op 27 november 2009 een collectieve intake door het UWV plaatsgevonden ten kantore van Modernista.

3. Activa

Onroerende zaken

- | | | |
|-----|------------------|----------|
| 3.1 | Beschrijving | : n.v.t. |
| 3.2 | Verkoopopbrengst | : n.v.t. |
| 3.3 | Hoogte hypotheek | : n.v.t. |
| 3.4 | Boedelbijdrage | : n.v.t. |
| | Werkzaamheden | : n.v.t. |

Bedrijfsmiddelen

- 3.5 Beschrijving :

De roerende zaken van Modernista bestaan uit een kantoorinventaris. Enkele weken voor datum faillissement, heeft Nap Vormgeving zorg gedragen voor de herinrichting van het kantoorpand waardoor een vordering ad € 14.875 op Modernista is ontstaan.

De curator heeft, na daartoe machtiging te hebben verkregen van de rechter-commissaris, één laptop verkocht aan de bestuurder van curanda, Modernista Ltd., voor een bedrag ad € 500,-.

Voor één werkplek, bestaande uit een computer, monitor, stoel, modem en scanner, van Modernista, heeft de curator een bieding van een voormalige werknemer van Modernista ontvangen ad € 1.245,- exclusief BTW, derhalve € 1.481,55 inclusief BTW.

Voor de overige inventaris van Modernista, heeft de curator een bieding ontvangen van Hahebo ad € 2.000,- exclusief BTW, derhalve € 2.380 inclusief BTW. Voor deze koopprijs is Hahebo tevens bereid de bedrijfsruimte uiterlijk op 31 januari 2010 te ontruimen en bezemschoon op te leveren.

- | | | |
|-----|-----------------------|----------------------------|
| 3.6 | Verkoopopbrengst | : € 3.745,- exclusief BTW. |
| 3.7 | Boedelbijdrage | : n.v.t. |
| 3.8 | Bodemvoorrecht fiscus | : n.v.t. |

Werkzaamheden : n.v.t.

Vorraden/onderhanden werk

3.9 Beschrijving : n.v.t.

3.10 Verkoopopbrengst : n.v.t.

3.11 Boedelbijdrage : n.v.t.

Werkzaamheden : n.v.t.

Andere activa

3.12 Beschrijving : n.v.t.

3.13 Verkoopopbrengst : n.v.t.

Werkzaamheden : n.v.t.

4. Debiteuren

4.1 Omvang debiteuren : n.v.t.

4.2 Opbrengst : n.v.t.

4.3 Boedelbijdrage : n.v.t.

Werkzaamheden : n.v.t.

5. Bank / Zekerheden

5.1 Vordering van bank(en) :

Modernista onderhield een bankrelatie met ABN AMRO Bank N.V. Op datum faillissement bedroeg het creditsaldo € 23.391,83. In verband met de mogelijke toekomstige schuld ad € 18.978,74 uit hoofde van de bankgarantie aan de verhuurder, heeft de ABN AMRO Bank N.V., met beroep op artikel 24 en 25 van de Algemene Bank Voorwaarden alsmede op artikel 53 van de Faillissementswet, het creditsaldo op de bankrekening van Modernista voorlopig aangehouden.

5.2 Leasecontracten : n.v.t.

5.3 Beschrijving zekerheden : n.v.t.

5.4 Separatistenpositie : n.v.t.

5.5 Boedelbijdragen : n.v.t.

5.6 Eigendomsvoorbehoud : n.v.t.

- 5.7 Reclamerechten : n.v.t.
- 5.8 Retentierechten : n.v.t.
- Werkzaamheden : n.v.t.

6. Doorstart / voortzetten onderneming

Voortzetten

- 6.1 Exploitatie / zekerheden : n.v.t.
- 6.2 Financiële verslaglegging : n.v.t.
- Werkzaamheden : n.v.t.

Doorstart

- 6.3 Beschrijving : n.v.t.
- 6.4 Verantwoording : n.v.t.
- 6.5 Opbrengst : n.v.t.
- 6.6 Boedelbijdrage : n.v.t.
- Werkzaamheden : n.v.t.

7. Rechtmatigheid

- 7.1 Boekhoudplicht : wordt nog onderzocht.
- 7.2 Depot jaarrekeningen :

De jaarrekeningen over 2006 en 2007 zijn tijdig gedeponeed.

- 7.3 Accountantsverklaring :

De onderneming voldoet aan de in de wet gestelde grens om gebruik te kunnen maken van de vrijstelling van de verplichting tot het laten verrichten van een accountantscontrole (ingevolge artikel 2:396 lid 1 e.v. BW).

- 7.4 Volstorting aandelen : wordt nog onderzocht.
- 7.5 Onbehoorlijk bestuur : wordt nog onderzocht.
- 7.6 Paulianeus handelen : wordt nog onderzocht.
- Werkzaamheden : zie hierboven.

8. Crediteuren

- 8.1 Boedelvorderingen : nog niet ingediend.
- 8.2 Pref. vord. van de fiscus : nog niet ingediend.
- 8.3 Pref. vord. van het UWV : nog niet ingediend.
- 8.4 Andere pref. crediteuren : nog niet ingediend.
- 8.5 Aantal concurrente crediteuren : 3.
- 8.6 Bedrag conc. crediteuren : € 21.970,67
- 8.7 Verwachte wijze afwikkeling : onbekend.

9. Procedures

- 9.1 Naam wederpartij(en) : de heer B. Coyner.
- 9.2 Aard procedure :

De heer Coyner is in mei 2008 bij Modernista in dienst getreden in de functie van executive creative director en managing partner. Modernista stelt dat het dienstverband met de heer Coyner is aangegaan voor de duur van 1 jaar, derhalve tot uiterlijk 5 mei 2009. De heer Coyner stelt dat het dienstverband zou zijn aangegaan voor onbepaalde tijd en heeft derhalve gevorderd Modernista te veroordelen tot doorbetaling van het salaris inclusief vakantiegeld vanaf mei 2009. Modernista heeft geen subsidiaire vordering tot ontbinding van de arbeidsovereenkomst ingesteld. Naar oordeel van de Rechtbank Amsterdam, sector Kanton, heeft Modernista niet aannemelijk gemaakt dat de arbeidsovereenkomst voor de bepaalde tijd van één jaar is aangegaan. Derhalve heeft de Rechtbank Amsterdam bij vonnis in kort geding van 3 november 2009 de vorderingen van de heer B. Coyner toegewezen.

- 9.3 Stand procedure :

Modernista heeft haar advocate geïnstrueerd hoger beroep in te stellen. Derhalve is op 13 november 2009 de appeldagvaarding aan de heer Coyner betekend, waarbij de heer Coyner is gedagvaard tegen dinsdag 24 november 2009. De appeldagvaarding was op datum faillissement echter nog niet aangebracht op de rol van het Gerechtshof Amsterdam.

Gelet op de hoger beroepstermijn van één maand ex artikel 339 lid 2 Rv, derhalve uiterlijk 3 december 2009, heeft de curator besloten af te zien van het (alsnog) aanbrengen van de betekende appeldagvaarding d.d. 13 november 2009 teneinde eerst, in overleg met de

voormalige advocate van Modernista, de arbeidsrechtsectie van het kantoor van de curator, en de rechter-commissaris, de proceskansen en –risico's nader te onderzoeken. Dit mede om mogelijke onnodige griffierechten te voorkomen. Na onderzoek en overleg is gebleken dat nagenoeg geen schriftelijk materiaal voorhanden is waaruit het standpunt van Modernista in de onderhavige procedure wordt bevestigd. Gelet op het vorenstaande heeft de curator, in overleg met de rechter-commissaris, besloten af te zien van het instellen van hoger beroep tegen het vonnis van de Rechtbank Amsterdam d.d. 3 november 2009.

Werkzaamheden : n.v.t.

10. Overig

10.1 Termijn afwikkeling faill. : onbekend.

10.2 Plan van aanpak :

De curator zal trachten te bewerkstelligen dat (een gedeelte van) de bankgarantie vrij zal vallen ten behoeve van de gezamenlijke crediteuren. Tevens zal de curator alle (bij haar bekende) crediteuren in de gelegenheid stellen hun vordering op curanda in te dienen. Voorts zal de curator onderzoeken of is voldaan aan verschillende verplichtingen (zie onder sub 7). Tenslotte zal de curator alle voorkomende werkzaamheden uitvoeren.

10.3 Indiening volgend verslag :

Voorzover tussentijdse ontwikkelingen niet tot eerder verslaglegging nopen, zal een volgend verslag worden uitgebracht binnen een termijn van 3 maanden.

Werkzaamheden : zie hierboven.

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.

Amsterdam, 25 januari 2010

Mr. M.N. de Groot

Curator

Deze zaak wordt behandeld door:

Mr. M.N. de Groot
CMS Derks Star Busmann
Postbus 94700
1090 GS Amsterdam
P +31 (0)20 – 3016 311
F +31 (0)20 – 3016 331
E marlous.degroot@cms-dsb.com

Lijst van (voorlopig) erkende vorderingen Modernista B.V./Faillissement (09/889F)

BOEDEL	Schuldeiser	Datum plaatsing	Erkend ex BTW €	BTW €	Erkend totaal €	Betwist ex BTW €	BTW €	Betwist totaal €	Aard van de vordering	Opmerkingen
					€ -	€ -	€ -	€ -		
		TOTAAL BOEDEL	€ -	€ -	€ -	€ -	€ -	€ -		
PREFERENT	Schuldeiser	Datum plaatsing	Erkend ex BTW €	BTW €	Erkend totaal €	Betwist ex BTW €	BTW €	Betwist totaal €	Aard van de vordering	Opmerkingen
								€ -		
		TOTAAL PREFERENT	€ -	€ -	€ -	€ -	€ -	€ -		
CONCURRENT	Schuldeiser	Datum plaatsing	Erkend ex BTW €	BTW €	Erkend totaal €	Betwist ex BTW €	BTW €	Betwist totaal €	Aard van de vordering	Opmerkingen
	HM Ergonomics B.V.	7 januari 2010	€ 112,75	€ 21,42	€ 134,17					
	Studio Stomp	7 januari 2010	€ 5.850,00	€ 1.111,50	€ 6.961,50					
	Nap Vormgeving	7 januari 2010	€ 12.500,00	€ 2.375,00	€ 14.875,00					geleverde diensten en goederen
		TOTAAL CONCURRENT	€ 18.462,75	€ 3.507,92	€ 21.970,67	€ -	€ -	€ -		