Openbaar faillissementsverslag rechtspersoon (ex art 73a Fw)

Verslagdatum : 11 mei 2016 Nummer: 10

Gegevens onderneming : A. de Jong Westland BV
Faillissementsnummer : 12/174 F
Datum uitspraak : 6 maart 2012
Curator : Mr J.A.M. Reuser
Rechter-commissaris : Mr R. Cats
Secretaris : R. Becker

Activiteiten onderneming : Personeelsvennootschap t.b.v. stratenma- kerswerkzaamheden. In het handelsregister is als bedrijfsomschrijving grondverzet, het leggen van elektriciteit- en telecommunicatiekabels en straten maken als bedrijfsactiviteiten vermeld.
Omzetgegevens : € 442.000,00/€ 535.000,00
Personeel gemiddeld aantal : 11

Saldo einde verslagperiode : € 33.656,61

Verslagperiode : 14 juli 2015/11 mei 2016
Bestede uren in verslagperiode: 30 min. = 0,50 uur
Bestede uren totaal : 7.430 min. = 123,83 uur

Inventarisatie

Directie en organisatie:

De Gebr. Veenman zijn al jarenlang actief op het gebied van groenwerk (hovenierswerk en plantsoenendienstwerkzaamheden etc.) alsmede van grondwerk. In de hoop dat de daaruit voorvloeiende synergie voor een verbetering van de positie van hun bedrijven zou kunnen zorgen hebben ze in 2003 een groot stratenmakersbedrijf, De Jong 's-Gravenzande, overgenomen, waarmee het volgens hen niet zo best ging.

Er is meteen daarna een reorganisatie doorgevoerd. Er is sprake geweest van twee werkmaatschappijen, A. de Jong Westland BV (nieuw), de gefailleerde, en A. de Jong 's-Gravenzande BV, met de subholding, Roveen Beheer BV daarboven. De heren Veenman zijn via Roveen Beheer middellijk aandeelhouders in A. de Jong Westland BV – verder te noemen "Westland" – en in persoon zijn zij daarvan de twee bestuurders.

A.de Jong 's-Gravenzande BV – verder te noemen "'s-Gravenzande" – nam de werken van de opdrachtgevers aan en Westland leende aan 's-Gravenzande het personeel uit, bestaande uit de bedrijfsleider, een werkvoorbereider, een kraanmachinist en enkele grondwerkers, omdat de feitelijke stratenmakerswerkzaamheden grotendeels door andere onderaannemers van 's-Gravenzande werden uitgevoerd en het personeel van Westland slechts zorg droeg voor de werkvoorbereiding en het management op het werk.

Winst en verlies:

Over de jaren 2007 tot en met bijna geheel 2011 zijn omzetten gerealiseerd van € 450.000,00, € 485.000,00, € 535.000,00, € 482.000,00 en € 442.000,00. Daar stonden personeelskosten en zeer beperkte andere kosten tegenover van € 408.000,00, € 449.000,00 € 533.000,00, € 480.000,00 en €

497.000,00. De resultaten waren dientengevolge over 2007, € 40.000,00 winst, over 2008 € 36.000,00 winst, over 2009 en 2010 is slechts € 2.000,00 winst per jaar gerealiseerd, maar over 2011 is € 55.000,00 verlies geleden. Het eigen vermogen dat jarenlang ongeveer € 18.000,00 positief heeft bedragen was ultimo 2011 gedaald tot € 34.000,00 negatief.

Balanstotaal:
Ultimo 2010 was het balanstotaal nog ruim € 71.000,00, doch per 15 december 2011 bedroeg dat nog slechts € 3.361,00.

Lopende procedures:
Van vóór het faillissement aanhangig zijnde procedures was geen sprake.

Verzekeringen:
Die zijn alle door de curator opgezegd.

Huur:
Van een huurrelatie is niets gebleken.

Oorzaak faillissement:
Zoals gezegd hebben de gebr. Veenman in 2003 het stratenmakersbedrijf overgenomen, in de hoop dat de al goede relatie met de diverse gemeentes in het Westland op het gebied van groenwerk en dergelijke tot gevolg zou hebben dat ook allerhande stratenmakerswerkzaamheden aan hen zouden worden gegund. Toen, in 2003, het bedrijf van De Jong 's-Gravenzande werd overgenomen stonden er 37 mensen op de loonlijst, maar in de loop van de tijd zijn er diversen afgevloeid.

De gemeentelijke herindeling (alle gemeentes in het Westland zijn, middels fusies, tot 2 nieuwe gemeentes verworden) had een afname van de werkzaamheden tot gevolg. Daar kwam nog bij dat vanwege de omvang van de nieuwe gemeentes en de grootte van de eventuele opdrachten voortaan aanbesteed moest worden. Zowel in 2008 als in 2011 heeft 's-Gravenzande aan de aanbesteding meegedaan, maar in beide gevallen is niet de keus op 's-Gravenzande gevallen.

Er bestond dientengevolge vrees voor discontinuïteit, de bank zag het niet meer zitten en de directie van Westland heeft uiteindelijk besloten om eigen aangifte faillissement te doen.

De Haagse Rechtbank heeft op 27 december 2011 (onder nummer 11/980 F) het faillissement van Westland uitgesproken, 2 werknemers hebben verzet ingesteld en de Rechtbank heeft dat verzet gehonoreerd. Het faillissement is dus vernietigd en Westland is in stand gebleven.

De bedrijfsactiviteiten zijn echter niet weer opgestart. Sinds december 2011 is nog wel sprake van diverse personeelsleden, maar die hebben feitelijk geen werkzaamheden meer uitgevoerd en de betalingsverplichtingen jegens hen zijn blijven doorlopen.

Enkele personeelsleden hebben Kortgedingprocedures tegen Westland aanhangig gemaakt, die hebben ze succesvol afgesloten, maar ook dat heeft niet tot betalingen door Westland geleid, met als gevolg dat uiteindelijk 3 van de personeelsleden het faillissement hebben bewerkstelligd.

De kernoorzaak van het faillissement is de teruggang van de werkzaamheden, het verlies over 2011 en het gebrek aan vertrouwen in de toekomst voor de komende jaren.

De belangrijkste, van die kernoorzaak het gevolg zijnde, andere oorzaak van het faillissement is het feit dat de (enige) opdrachtgever van de latere gefailleerde voor het inhuren van het personeel minder is gaan betalen dan de kostprijs, zodat een faillissement, zeker op termijn, onafwendbaar was, daar in de loop van de tijd het eigen vermogen constant is opgesoupeerd middels dividend-uitkeringen.

Aan het bovenstaande moet nog toegevoegd worden dat inmiddels duidelijk is geworden dat het faillissement ook veroorzaakt is door het feit dat de directie van de vennootschap niet goed met de terugloop in werk (en marges) is omgegaan (bijvoorbeeld middels reorganisatie) en zeker ook door het feit dat de gefailleerde vennootschap aan een zustervennootschap van haar, A. de Jong 's-Gravenzande BV, personeel ter beschikking heeft gesteld waarvoor door die zustervennoot-schap over de laatste jaren een vergoeding aan de gefailleerde werd betaald die zelfs nog substantieel onder de kostprijs lag.

Voor het overige wordt naar paragraaf 7 verwezen.

Personeel
Aantal ten tijde van faillissement: 7
Aantal in jaar voor faillissement: 11
Datum ontslagaanzegging: 12 maart 2012
Werkzaamheden:

Activa
Onroerende zaken:
Beschrijving: N.v.t.
Verkoopopbrengst: N.v.t.
Onroerende zaken: N.v.t.
Hoogte hypotheek: N.v.t.
Boedelbijdrage: N.v.t.
Werkzaamheden
Bedrijfsmiddelen:
Beschrijving: N.v.t.
Verkoopopbrengst: N.v.t.
Boedelbijdrage: N.v.t.
Bodemvoorrecht fiscus: N.v.t.
Werkzaamheden
Voorraden / onderhanden werk:
Beschrijving: N.v.t.
Verkoopopbrengst: N.v.t.
Boedelbijdrage: N.v.t.
Werkzaamheden
Andere activa:
Beschrijving: N.v.t.
Verkoopopbrengst: N.v.t.
Werkzaamheden

Debiteuren
Omvang debiteuren: N.v.t.
Opbrengst: N.v.t.
Boedelbijdrage: N.v.t.
Werkzaamheden

Bank/Zekerheden
Vordering van bank(en): N.v.t.
Leasecontracten: N.v.t.
Beschrijving zekerheden: N.v.t.
Separatistenpositie: N.v.t.
Boedelbijdragen: N.v.t.
Eigendomsvoorbehoud: N.v.t.
Retentierechten: N.v.t.
Reclamerechten: N.v.t.
Werkzaamheden

Doorstarten/voortzetten onderneming
Voortzetten:
Exploitatie / zekerheden: N.v.t.
Financiële verslaglegging: N.v.t.
Werkzaamheden
Doorstart:
Beschrijving: N.v.t.
Verantwoording: N.v.t.
Opbrengst: N.v.t.
Boedelbijdrage: N.v.t.
Werkzaamheden

Rechtmatigheid
De boekhoudplicht lijkt naar behoren nagekomen te zijn en er is steeds ruim op tijd aan de deponeringsverplichting van de jaarrekeningen voldaan, maar desalniettemin is de curator van oordeel dat er van bestuurdersaansprakelijkheid gesproken dient te worden en evenzeer van paulianeus handelen. Door de curator is bij de Rechtbank tegen de zustervennootschap, A. de Jong 's-Gravenzande BV en tegen de holding, Roveen Beheer BV en tegen de twee directieleden een procedure aanhangig gemaakt, maar de Rechtbank heeft de curator bij vonnis d.d. 23 oktober 2013 in het ongelijk gesteld. Alle vorderingen van de curator zijn door de Rechtbank afgewezen.

Met instemming van de Rechter-commissaris is tegen dat vonnis Hoger Beroep ingesteld, de Hoger Beroepsprocedure is inmiddels aanhangig gemaakt en medio 2014 zal door de curator aan het Gerechtshof worden gemeld om welke reeks redenen het vonnis van de Rechtbank onjuist is.

Die zeer lijvige (meer dan 100 blz. omvattende) memorie van grieven is bij het Gerechtshof ingediend en tevens is het door mevrouw Van Onselen in de loop van de tijd min of meer wekelijks opgestelde financiële overzicht van de positie van A. de Jong 's-Gravenzande bij het Hof gedeponeerd. Omdat de curator aan het Hof tevens heeft verzocht om (een deel van) de boekhouding van die zustervennootschap, A. de Jong 's-Gravenzande, te laten overleggen – zodat aan de hand daarvan onder meer duidelijk zou kunnen worden of A. de Jong 's-Gravenzande terecht aan A. de Jong Westland minder is gaan betalen dan de kostprijs, nog geheel los van de onrechtmatige dividendopnames en andere, volgens de curator, niet correcte financiële handelingen – heeft het Hof aan de advocaat van Veenman c.s. nog niet de gelegenheid geboden om het verweer in de hoofdzaak in te gaan dienen, maar zal namens Veenman c.s. eerst verweer gevoerd dienen te worden tegen de voorwaardelijke vordering van de curator tot openlegging van de boekhouding van A. de Jong 's-Gravenzande.

Het Hof heeft alsnog, bij nader inzien, beslist dat omtrent het voorwaardelijke verzoek van de curator pas een beslissing zal worden genomen wanneer de bewijslevering aan de orde is en in dat kader is bepaald dat de advocaat van Veenman c.s. binnen afzienbare tijd diens memorie van antwoord moet indienen.

Namens Veenman c.s. is op 19 mei 2015 een uitvoerige memorie van antwoord genomen. Daarbij waren diverse, deels nieuwe, producties gevoegd. De curator heeft die nieuwe producties bij akte d.d. 16 juni 2015 van commentaar voorzien en de advocaat van Veenman c.s. heeft van het Hof de gelegenheid gekregen om nog op die akte houdende uitlating te reageren.

Nadat het Hof de uitspraak enkele malen had aangehouden schijnt op 2 mei 2016 arrest te zijn gewezen, waarbij, althans volgens de advocaat van Veenman c.s., door het Hof het vonnis van de Rechtbank zou zijn bekrachtigd en de vorderingen van de curator dus ook in Hoger Beroep zouden zijn afgewezen. Tot op heden is het arrest echter nog niet in het bezit van de curator gekomen. Als de uitspraak luidt, zoals namens Veenman c.s. is aangegeven, is dat uiterst teleurstellend en voor de curator zelfs compleet onbegrijpelijk.

Boekhoudplicht: Zie paulianeus handelen
Depot jaarrekeningen: Zie paulianeus handelen
Goedk. Verkl. Accountant: Zie paulianeus handelen
Stortingsverpl. Aandelen: Zie paulianeus handelen
Onbehoorlijk bestuur: Zie paulianeus handelen
Paulianeus handelen: De boekhoudplicht lijkt naar behoren nagekomen te zijn en er is steeds ruim op tijd aan de deponeringsverplichting van de jaarrekeningen voldaan, maar desalniettemin is de curator van oordeel dat er van bestuurdersaansprakelijkheid gesproken dient te worden en evenzeer van paulianeus handelen. Door de curator is bij de Rechtbank tegen de zustervennootschap, A. de Jong 's-Gravenzande BV en tegen de holding, Roveen Beheer BV en tegen de twee directieleden een procedure aanhangig gemaakt, maar de Rechtbank heeft de curator bij vonnis d.d. 23 oktober 2013 in het ongelijk gesteld. Alle vorderingen van de curator zijn door de Rechtbank afgewezen.

Met instemming van de Rechter-commissaris is tegen dat vonnis Hoger Beroep ingesteld, de Hoger Beroepsprocedure is inmiddels aanhangig gemaakt en medio 2014 zal door de curator aan het Gerechtshof worden gemeld om welke reeks redenen het vonnis van de Rechtbank onjuist is.

Die zeer lijvige (meer dan 100 blz. omvattende) memorie van grieven is bij het Gerechtshof ingediend en tevens is het door mevrouw Van Onselen in de loop van de tijd min of meer wekelijks opgestelde financiële overzicht van de positie van A. de Jong 's-Gravenzande bij het Hof gedeponeerd. Omdat de curator aan het Hof tevens heeft verzocht om (een deel van) de boekhouding van die zustervennootschap, A. de Jong 's-Gravenzande, te laten overleggen – zodat aan de hand daarvan onder meer duidelijk zou kunnen worden of A. de Jong 's-Gravenzande terecht aan A. de Jong Westland minder is gaan betalen dan de kostprijs, nog geheel los van de onrechtmatige dividendopnames en andere, volgens de curator, niet correcte financiële handelingen – heeft het Hof aan de advocaat van Veenman c.s. nog niet de gelegenheid geboden om het verweer in de hoofdzaak in te gaan dienen, maar zal namens Veenman c.s. eerst verweer gevoerd dienen te worden tegen de voorwaardelijke vordering van de curator tot openlegging van de boekhouding van A. de Jong 's-Gravenzande.

Het Hof heeft alsnog, bij nader inzien, beslist dat omtrent het voorwaardelijke verzoek van de curator pas een beslissing zal worden genomen wanneer de bewijslevering aan de orde is en in dat kader is bepaald dat de advocaat van Veenman c.s. binnen afzienbare tijd diens memorie van antwoord moet indienen.

Namens Veenman c.s. is op 19 mei 2015 een uitvoerige memorie van antwoord genomen. Daarbij waren diverse, deels nieuwe, producties gevoegd. De curator heeft die nieuwe producties bij akte d.d. 16 juni 2015 van commentaar voorzien en de advocaat van Veenman c.s. heeft van het Hof de gelegenheid gekregen om nog op die akte houdende uitlating te reageren.

Nadat het Hof de uitspraak enkele malen had aangehouden schijnt op 2 mei 2016 arrest te zijn gewezen, waarbij, althans volgens de advocaat van Veenman c.s., door het Hof het vonnis van de Rechtbank zou zijn bekrachtigd en de vorderingen van de curator dus ook in Hoger Beroep zouden zijn afgewezen. Tot op heden is het arrest echter nog niet in het bezit van de curator gekomen. Als de uitspraak luidt, zoals namens Veenman c.s. is aangegeven, is dat uiterst teleurstellend en voor de curator zelfs compleet onbegrijpelijk.

Werkzaamheden

Crediteuren
Boedelvorderingen: Er is sprake van een boedelschuld aan het UWV van ruim € 41.000,00.
Pref. vord. van de fiscus: € 9.015,00
Pref. vord. van het UWV: € 74.181,09
Andere pref. Crediteuren: PM
Aantal concurrente crediteuren: 7.
Bedrag concurrente crediteuren: € 144.256,96.
Verwachte wijze van afwikkeling: Opheffing.
Werkzaamheden

Procedures
Naam wederpartij(en): N.v.t.
Aard procedures: N.v.t.
Stand procedures: N.v.t.
Werkzaamheden

Overig
Termijn afwikkeling faillissement: *Als het arrest van het Hof inderdaad nadelig blijkt te zijn voor de boedel zal het faillissement wellicht op korte termijn opgeheven dienen te worden.*
Plan van aanpak:
N.v.t.
Indiening volgend verslag:
N.v.t.
Werkzaamheden

Mr J.A.M. Reuser
Curator