Openbaar faillissementsverslag rechtspersoon (ex art 73a Fw)

Verslagdatum : 14 juli 2015 Nummer: 9

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 : 9 februari 2015/14 juli 2015
Bestede uren in verslagperiode: 280 min. = 4,67 uur
Bestede uren totaal : 7.400 min. = 123,33 uur

---

1. Inventarisatie

1.1 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.

1.2 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.

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

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

1.5 Verzekeringen:
Die zijn alle door de curator opgezegd.

1.6 Huur:
Van een huurrelatie is niets gebleken.

1.7 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 dividenduitkeringen.

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 zustervennootschap 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.

2. Personeel

2.1 Aantal ten tijde van faillissement: 7
2.2 Aantal in jaar voor faillissement: 11
2.3 Datum ontslagaanzegging: 12 maart 2012
2.4 Werkzaamheden:

3. Activa

Van tastbare activa is geen sprake, omdat het materiaal en materieel allemaal aan 's-Gravenzande zou toebehoren. Van andere bedrijfsmiddelen is ook geen sprake en hetzelfde geldt voor voorraden, onderhandenwerk en dergelijke.

4. Debiteuren

Er is steeds slechts sprake geweest van 1 klant/debiteur, 's-Gravenzande, die, aldus de directie, volledig aan de betalingsverplichtingen zou hebben voldaan.

Zie overigens hoofdstuk 7, betreffende rechtmatigheid.

5. Bank/Zekerheden

Het zeer geringe banksaldo is aan de boedel ten goede gekomen.

De belastingdienst heeft de g-rekening gedeblokkeerd en het saldo daarvan is, mede blijkens het bijgevoegde financiële verslag, aan de boedel toegekomen.

6. Doorstarten/voortzetten onderneming

Van een eventueel doorstartscenario is geen sprake.

7. 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 cu-

rator 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.

Daarna zal er beslist moeten gaan worden of er pleidooi gevraagd dient te worden.

8. Crediteuren

Zie bijgevoegde crediteurenlijst.
Er is sprake van een boedelschuld aan het UWV van ruim € 41.000,00, de superpreferente crediteuren en gewoon preferente crediteuren hebben tezamen bijna € 94.000,00 te vorderen en de concurrente crediteuren € 144.000,00.

9. Procedures

Afgezien van de procedure tussen de curator en de directie, de holding en een zustervennootschap, is er van andere procedures geen sprake.

10. Overig

10.1 Termijn afwikkeling faillissement:

Wanneer het faillissement ten einde kan komen valt thans nog met geen mogelijkheid te bezien, omdat de appèlprocedure bij het Hof zeker tot *medio 2016 zal lopen*.

10.2 Plan van aanpak:
Afgezien van het afwikkelen van de appèlprocedure bij het Hof zal er vermoedelijk van verdere werkzaamheden van de curator geen sprake (behoeven te) zijn.

10.3 Indiening volgend verslag:
In *december 2015* of zoveel eerder als er belangrijke ontwikkelingen te melden zijn.

Mr J.A.M. Reuser
Curator