

Gegevens onderneming : Atrecht Investment B.V.

Faillissementsnummer : 04/62 F

Datum uitspraak : 19 februari 2004

Curator : aanvankelijk mr R.A. van Weelderen en
thans mr J.M.T. Coffeng

Rechter-commissaris : mr W.H. Westhuis

Activiteiten onderneming : Projectontwikkeling

Omzetgegevens : Onbekend

Personeel gemiddeld aantal : Geen

Verslagperiode : 14 september 2004 tot 14 juni 2005

Bestede uren verslagperiode : 167

Bestede uren totaal : 309

1. INVENTARISATIE

1.1. Directie en organisatie:

Gefailleerde hield zich bezig met projectontwikkeling. Daartoe werden overeenkomsten gesloten met grondeigenaren (verwerving op termijn) en werden activiteiten ondernomen teneinde tot beoogde planologische wijziging te komen. Gefailleerde werd bestuurd door Atrecht Holding B.V., die op haar beurt werd bestuurd door mevrouw A.N. Botermans.

1.2. Winst en verlies:

Sedert 2 mei 2005 beschikt de curator over een hem beschikbaar gesteld financieel verslag 2001. De daarin weergegeven omzet over 2001 beloopt nihil. Het resultaat beloopt -/- FI 536.149,-.

1.3. Balanstotaal:

ACTIVA

	2001*	2000*	1999**
Materiële vaste activa	75.476	106.525	1.133.938
Financiële vaste activa	53.013	197.438	250.701
Voorraden	0	0	1.722.238
Vorderingen	114.427	1.386.251	3.808.041
Liquide middelen	936.314	17	308.688
Balanstotaal	1.179.230	1.690.231	7.223.606

PASSIVA

Geplaatst kapitaal	40.000	40.000	40.000
Overige reserves	(1408007)	(871858)	2.235.950
Overige voorzieningen	2.179.562	1.154.923	823.126
Langlopende schulden	0	67.829	1.404.403
Kortlopende schulden	367.675	1.299.337	2.720.128

* bron:ontvangen financieel jaarverslag 2001(luidt waarschijnlijk in gulden)

** bron: publicatie cijfers 1999 Handelsregister (luidt in euro)

1.4. Lopende procedures:

Procedure in hoger beroep met crediteur 7 (Poley en Van Woerden): geschorst ex artikel 29 F.

1.5. Verzekeringen:

Lopende verzekeringen zijn niet aangetroffen.

1.6. Huur:

Lopende huurverplichtingen zijn niet aangetroffen.

1.7. Oorzaak faillissement:

Mevrouw Botermans heeft medegedeeld dat in verband met huiselijke/persoonlijke problematiek het haar is ontgaan dat er een faillissementsaanvraag werd gedaan en dat er na de uitspraak van het faillissement ook geruime tijd is verlopen voordat zij van een en ander kennis droeg, waardoor de termijn voor verzet was verstreken. De curator is van mening dat onbehoorlijk bestuur de oorzaak van dit faillissement is. Verwezen wordt naar hetgeen hierna onder hoofdstuk 7 nog zal worden vermeld.

Werkzaamheden:

De curator verwacht dat er nog diverse werkzaamheden in het kader van de inventarisatie zullen moeten worden ondernomen, teneinde het beeld van een en ander voldoende helder te krijgen.

De inventariserende werkzaamheden van de curator verlopen uiterst stroef doordat dat bestuurder de curator niet informeert en de curator zoveel mogelijk dwarszit. Faillissementsverhoor, gijzeling en een aan opheffing van de faillissementsgijzeling verbonden dwangsom heeft hierin geen verandering kunnen brengen. De Rechtbank heeft inmiddels de verbeurde dwangsom van € 35.000,- verbeurd verklaard; tegen die uitspraak is door een derde vennootschap – Atrecht Investments – beroep ingesteld bij het Gerechtshof.

2. PERSONEEL

2.1. Aantal ten tijde van faill.:

Volgens opgave van mevrouw Botermans was er ten tijde van faillissement geen personeel in dienst.

2.2. Aantal in jaar voor faill.:

Voorzover de curator heeft kunnen nagaan is er in het jaar vóór faillissement ook geen personeel in dienst geweest.

2.3. Datum ontslagaanzegging:

n.v.t.

Werkzaamheden:

Naar het zich laat aanzien zullen op dit hoofdstuk geen werkzaamheden verricht hoeven te worden en kan dit hoofdstuk als afgerond worden beschouwd.

3. ACTIVA

Onroerende zaken

3.1. Beschrijving:

Gefailleerde heeft in eigendom cultuurgrond, gelegen te Hellevoetsluis aan de Dijkweg, kadastraal bekend gemeente Hellevoetsluis, sectie H nummer 78, groot 3 hectare, 25 are en 70 centiare, alsmede een perceel bouwland gelegen te Hellevoetsluis aan de Korteweg, kadastraal bekend gemeente Hellevoetsluis, sectie H nummer 1025, groot 1 hectare, 84 are en 75 centiare. Beide onroerende zaken zijn in 2002 aan gefailleerde geleverd tegen koopsommen van respectievelijk € 291.694,- en € 125.754,-.

3.2. Verkoopopbrengst:

Een door de curator ingeschakeld makelaar ziet mogelijkheid tot verkoop, mits uitzicht bestaat dat wijziging van de bestemming ten behoeve van woningbouw tot stand komt; knelpunt lijkt daarbij het perceelnummer 1025 dat is aangemerkt als groene buffer tussen Nieuwehoorn en Hellevoetsluis.

3.3. Hoogte hypotheek:

Op beide onder 3.1 genoemde objecten rust een hypothecaire inschrijving van Rabohypotheekbank en Coöperatieve Rabobank Epe Vaassen tot een beloop van € 1.500.000,- als zekerheid voor hetgeen derden aan hypotheeknemers verschuldigd zijn.

3.4. Boedelbijdrage:

Werkzaamheden:

De curator is van mening dat de vestiging van de hypothecaire inschrijvingen bij akte van 11 oktober 2002 een onverplichte rechtshandeling is waarvan de vernietiging behoort te worden ingeroepen. De hypotheeknemer is niet bereid afstand te doen van voormelde inschrijving en deze te doen doorhalen, zodat naar het zich laat aanzien een procedure zal moeten worden gevoerd om zulks te bewerkstelligen. Zodra dit is geëffectueerd zullen verkoopactiviteiten worden voorbereid.

Bedrijfsmiddelen

3.5. Beschrijving:

Tot de bedrijfsmiddelen van gefailleerde moeten gerekend worden haar vijf dochtervennootschappen, te weten Exploitatiemaatschappij Goutum-Zuid B.V., Ontwikkeling- en beheermaatschappij Weststellingwerf B.V., De Hemmen B.V., Exploitatiemaatschappij Kraggenburg B.V., Kickers Bloem III B.V. Genoemde vennootschappen waren voor de curator niet helder in beeld te brengen. Bovendien bleek mevrouw Botermans in strijd met uitdrukkelijk instructies dienaangaande namens één dier vennootschappen te handelen. Omdat de vennootschappen, voorzover de curator kon nagaan niet beschikten over omzetgenererende activiteiten en middelen, heeft de curator met toestemming van de rechter-commissaris aangifte van faillissement met betrekking tot die vennootschappen gedaan. Deze faillissementen zijn d.d. 9 december 2004 uitgesproken door de Rechtbank te Zutphen. Door een derde belanghebbende, Trusta Rentmeesterskantoor B.V. te Heerenveen, is beroep ingesteld, doch zulks is door het Gerechtshof te Arnhem ongegrond verklaard, zodat de uitspraken, waarbij faillissementen werden uitgesproken, zijn bekrachtigd. Voor wat betreft de posities der afzonderlijke vennootschappen zij verwezen naar de daarbij behorende faillissementsverslagen. Mogelijkerwijs dat uit de faillissementen van Kickers Bloem III B.V. en/of Exploitatiemaatschappij Goutum-Zuid B.V. nog opbrengst ten behoeve van de boedel van gefailleerde gerealiseerd kan worden.

Tweedens moeten tot de bedrijfsmiddelen worden gerekend de overeenkomsten die gefailleerde gesloten had met derden terzake van de koop (en levering op termijn) van hen in eigendom toebehorende onroerende zaken. Voorzover de curator het kan beoordelen heeft gefailleerde niet kunnen waarmaken waartoe zij zich jegens

betrokkenen heeft verbonden en heeft de een na de ander afgehaakt, waarbij wegens verwijtbaar tekortschieten in de uitvoering van contractuele verplichtingen zijdens gefailleerde door derde(n) de ontbinding van overeenkomsten is ingeroepen en aanspraak op schadevergoeding is gemaakt.

3.6. Verkoopopbrengst:

3.7. Boedelbijdrage:

n.v.t.

3.8. Bodemvoorrecht fiscus:

n.v.t.

Werkzaamheden:

Hiervoor sub 3.5 genoemde faillissementen zullen door de curator worden afgewikkeld, waarbij een en ander zoveel mogelijk synchroon zal lopen met dit faillissement.

Vorraden/onderhanden werk

3.9. Beschrijving:

Er zijn geen voorraden aangetroffen en evenmin onderhanden werk. Bij de bestuurder zal nog navraag gedaan worden over de samenstelling van de post "voorraden" op de publicatiebalans van 1999 en de afloop van die post.

3.10. Verkoopopbrengst:

Vooralsnog niet van toepassing.

3.11. Boedelbijdrage:

n.v.t.

Werkzaamheden:

Zie hiervoor bij 3.9.

Andere activa

3.12. Beschrijving:

n.v.t.

3.13. Verkoopopbrengst:

n.v.t.

Werkzaamheden :

4. DEBITEUREN

4.1. Omvang debiteuren:

Volgens opgave van de bestuurder van gefailleerde zijn er geen debiteuren. De curator kan dit niet verifiëren, omdat hem geen administratie ter hand is gesteld en er naar de overtuiging van de curator ook al geruime tijd geen administratie meer is gevoerd.

4.2. Opbrengst:

Vooralsnog ligt geen opbrengst in het verschiet.

4.3. Boedelbijdrage:

n.v.t.

Werkzaamheden :

Afhankelijk van het beschikbaar komen van deugdelijke administratieve bescheiden zal nog nader onderzocht (moeten) worden of gefailleerde vorderingen op derden heeft.

5. BANK/ZEKERHEDEN

5.1. Vordering van bank(en):

Bank Bercoop N.V. te Oldebercoop heeft een vordering ingediend ten belope van € 4.580.413,32 wegens een lening onder nummer 32530 voor een hoofdsom van € 4.500.000,-, waarvan Atrecht Investment B.V. hoofdelijk medeschuldenaar zou zijn.

5.2. Leasecontracten:

n.v.t.

5.3. Beschrijving zekerheden:

Door gefailleerde zijn aan Bank Bercoop geen zekerheden gesteld, doch wel door de dochtervennootschappen Exploitatiemaatschappij Goutum-Zuid B.V. en Kickers Bloem III.

Door gefailleerde is ten behoeve van Atrecht Holding B.V. en Landgoed De Eperheem B.V. ten behoeve van Rabobank Epe Vaassen en Rabohypotheekbank

derdenzekerheid gesteld middels de hiervoor onder 3.3 bedoelde hypothecaire inschrijvingen op de onroerende zaken van gefailleerde in Hellevoetsluis.

5.4. Separatistenpositie:

Het is de curator bekend dat de Rabobank doende is met uitwinning van de zekerheid die is gesteld door Landgoed De Eperheem B.V. te Vaassen. Bank Bercoop dringt in het faillissement van exploitatiemaatschappij Goutum-Zuid B.V. aan op verkoop van de onroerende zaken van die vennootschap.

5.5. Boedelbijdragen:

5.6. Eigendomsvoorbehoud:

Er zijn geen zaken aantreffen, overigens zijn er geen aanspraken uit eigendomsvoorbehoud geldend gemaakt.

5.7. Reclamerechten:

Mutatis mutandis geldt hiervoor hetgeen bij 5.6 werd gemeld.

5.8. Retentierechten:

Mutatis mutandis geldt hiervoor hetgeen bij 5.6 werd gemeld.

Werkzaamheden:

De curator betwist dat gefailleerde jegens Bank Bercoop een hoofdelijke verplichting heeft voor de onder 5.1 genoemde geldlening. Van de hoofdelijkheid blijkt niet uit overeenkomst van geldlening. De bank baseert de hoofdelijkheid op een bepaling uit haar algemene voorwaarden. Mogelijkerwijs zal die discussie kunnen worden afgerond in het kader van een eventueel procedureel traject tussen de curator in het faillissement van Exploitatiemaatschappij Goutum-Zuid B.V. en Bank Bercoop omtrent een in dat faillissement te vorderen doorhaling der hypothecaire inschrijving/Pauliana.

6. DOORSTART/VOORTZETTEN

Voortzetten

6.1. Exploitatie/zekerheden:

n.v.t.

6.2. Financiële verslaglegging:

n.v.t.

Werkzaamheden:

Dit hoofdstuk kan als afgerond worden beschouwd.

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:

Dit hoofdstuk kan als afgerond worden beschouwd.

7. RECHTMATIGHEID

7.1. Boekhoudplicht:

Omtrent de boekhoudplicht bepaalt artikel 2:10 BW dat het bestuur verplicht is van de vermogenstoestand van de rechtspersoon en van alles betreffende de werkzaamheden van de rechtspersoon, naar de eisen die voortvloeien uit deze werkzaamheden, op zodanige wijze een administratie te voeren en de daartoe behorende boeken, bescheiden en andere gegevensdragers op zodanige wijze te bewaren dat te allen tijde de rechten en verplichtingen van de rechtspersoon kunnen worden gekend. Aan deze verplichting is niet voldaan. Aan de curator zijn geen zodanige administratieve bescheiden, boeken en/of gegevensdragers verstrekt dat daaruit de rechten en verplichtingen van gefailleerde ten tijde van faillissement konden worden gekend; vastlegging van "alles betreffende de werkzaamheden" – projectadministratie – ontbreekt eveneens. Ook over de aan faillietverklaring voorafgaande jaren zijn dergelijke bescheiden niet beschikbaar (gesteld). De curator voert overleg over strafrechtelijke aangifte van het delict eenvoudige bankbreuk.

7.2. Depot jaarrekeningen:

Over 1999 is een jaarrekening gedeponereerd. Met betrekking tot de jaren 2000, 2001, 2002 en 2003 zijn niet (tijdig) jaarrekeningen gedeponereerd. Voorts is de curator vooralsnog van mening dat het bestuur evenmin heeft voldaan aan haar verplichting ex artikel 2:210 BW om over die jaren telkens tijdig een jaarrekening op te maken, hetgeen mede bevestigd wordt door het feit dat over die jaren geen jaarrekening is gedeponereerd. Overigens kan het onder 1.2 genoemde financieel jaarverslag 2001 niet worden aangemerkt als een geldig opgemaakte jaarrekening in de zin van artikel 2:210 BW, omdat niet is voldaan aan het voorschrift van artikel 2:210 lid 2 BW. Jaarrekeningen over voorafgaande jaren zijn evenmin aan de curator ter beschikking gesteld.

7.3. Goedk. Verkl. Accountant:

De curator gaat er vooralsnog vanuit dat gefailleerde in de zin van het jaarrekeningrecht als "klein" kan worden aangeduid, zodat voor haar geen verplichting tot deskundigenonderzoek als bedoeld in artikel 2:393 BW geldt.

7.4. Stortingsverpl. Aandelen:

De curator heeft bij gebreke van het bestaan van administratieve bescheiden en afgifte daarvan niet kunnen onderzoeken of voldaan is aan de volstortingsverplichting.

7.5. Onbehoorlijk bestuur:

De curator is van mening dat er sprake is van onbehoorlijk bestuur in de zin van artikel 2:248 BW. Het bestuur heeft niet voldaan aan de verplichtingen voortvloeiend uit de artikelen 2:10 en 2:394 BW (zie hiervoor onder 7.1 en 7.2), zodat het zijn taak onbehoorlijk heeft vervuld en wordt die onbehoorlijke taakvervulling vermoed een belangrijke oorzaak van het faillissement te zijn. De onbehoorlijke taakvervulling betreft in ieder geval de periode van drie jaren voorafgaande aan het faillissement. In die periode is Atrecht Holding B.V. bestuurder geweest en is mevrouw A.N. Botermans middellijk bestuurder geweest. De aansprakelijkheid geldt op grond van artikel 2:11 BW mede haar. De curator is van mening dat beide betrokkenen uit dien hoofde aansprakelijk moeten worden gesteld en dat procedurele maatregelen moeten worden voorbereid om die aansprakelijkheid in rechte te doen vaststellen. Beroep op de garantstellingsregeling curatoren van het Ministerie van Justitie zal worden overwogen en voorbereid.

7.6. Paulianeus handelen:

Er is sprake van paulianeus handelen in het kader van de onder 3.3 bedoelde hypotheekstelling terzake waarvan procedurele maatregelen moeten worden voorbereid.

Trusta Rentmeesterskantoor B.V. stelt zich op het standpunt dat zij alle bedrijfsmiddelen - onroerende zaken, deelnemingen en contracten - in het jaar 2001 van gefailleerde heeft gekocht en dat aan die overeenkomst nog niet volledig uitvoering is gegeven. Slechts gedeeltelijk zou die overeenkomst tot uitvoering zijn gebracht middels de levering d.d. 16 oktober 2001 van drie percelen grasland, terwijl anderzijds Trusta wel volledig aan haar betalingsverplichting zou hebben voldaan. De koopsom die bij levering voor genoemd registergoed is betaald zou naar zeggen van Trusta de koopsom voor het geheel zijn. De curator stelt zich op het standpunt dat een dergelijke overeenkomst niet is gesloten en als deze al gesloten is dan dient deze als paulianeus te worden aangemerkt.

Aanvankelijk heeft mevrouw Botermans, die van deze transactie melding heeft gemaakt, zich op het standpunt stelt dat de transactie niet schriftelijk was vastgelegd doch bijna een jaar later stelde zij zich op het standpunt dat de transactie wel schriftelijk zou zijn vastgelegd en wel op 4 maart 2003. De curator jegens wie door Trusta een beroep is gedaan op gemeld document stelt zich op het standpunt dat dit document niet is opgemaakt en ondertekend op de datum die in het document staat weergegeven doch pas veel later en wel in het bijzonder nadat Atrecht in staat van faillissement is komen te verkeren. Naar de mening van de curator is er sprake van valsheid in geschrifte.

Werkzaamheden:

Zie hiervoor onder 7.5 en 7.6.

8. CREDITEUREN (zie hierbij gevoegde lijst)

8.1. Boedelvorderingen:

Nummer 14, crediteur Penders, € 1.140,78, zijnde kostenveroordeling in kort geding.

Nummer 5, crediteur Plantinga, € 625,- zijnde getuigetaxe bij faillissementsverhoor.

8.2. Pref. vord. van de fiscus:

Crediteur 3 (belastingdienst) ten belope van € 231.634,-, onder meer vennootschapsbelasting wegens hoofdelijkheid fiscale eenheid.

8.3. Pref. vord. Van het UWV:

n.v.t.

8.4. Andere pref. crediteuren:

Crediteur 6 (Eco Reest B.V.) ten belope van € 604,47 (aanvraagkosten faillissement) en crediteur (20) Waterschap De Brielse ten belope van € 768,47.

8.5. Aantal conc. crediteuren:

Zeventien concurrente crediteuren.

8.6. Bedrag conc. crediteuren:

€ 7.157.444,68

8.7. Verwachte wijze afwikkeling:

Nog onbekend.

Werkzaamheden:

Inventariserende activiteiten worden voortgezet.

9. OVERIG

9.1. Termijn afwikkeling faill.:

Onbekend.

9.2. Plan van aanpak:

Zie bij diverse werkzaamheden hiervoor, waarvan het tijdsplan nog moeilijk is in te schatten.

9.3. Indiening volgend verslag:

De curator stelt zich voor om vanwege de naderende vakantieperiode en de ruime voorbereidingstijd, die de weergegeven werkzaamheden vergen, zijn eerstvolgend materieel inhoudelijk verslag medio december 2005 openbaar te maken.

Werkzaamheden:

Apeldoorn, 22 juni 2005

J.M.T. Coffeng