

Gegevens onderneming: De besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid Diortho Holding B.V., ingeschreven bij de Kamer van Koophandel Oost Nederland onder nummer 17099926, vestigingsadres (7390 AA) Teuge aan de Rijksstraatweg 208 A;

Faillissementsnummer : 08/319 F
Datum uitspraak : 23 december 2008
Curator : mr J.M.T. Coffeng
Rechter-commissaris : mr M.J. van Lee

Activiteiten onderneming:

Het verstrekken en exploiteren van licenties en vergelijkbare rechten op het gebied van orthopedische hulpmiddelen en producten.

Omzetgegevens:

Omzet 2006: € 18.000,-
Netto omzet 2007/2008: nihil

Personeel gemiddeld aantal: 0

Verslagperiode : 1 november 2009 tot en met 01 februari 2010
Bestede uren verslagperiode : 48 minuten
Bestede uren totaal : 14 uur en 54 minuten

1. INVENTARISATIE

Afgerond verslag 1.

2. PERSONEEL

Afgerond verslag 1.

3. ACTIVA

Afgerond verslag 1.

4. DEBITEUREN

Afgerond verslag 1.

5. BANK/ZEKERHEDEN

Afgerond verslag 1.

6. DOORSTART/VOORTZETTEN

Afgerond verslag 1.

7. RECHTMATIGHEID

7.1. Boekhoudplicht:

Onderwerp van onderzoek

7.2. Depot jaarrekeningen:

Blijkens opgave van de Kamer van Koophandel zijn de jaarrekeningen vanaf de oprichtingsdatum tot en met het boekjaar 2006 vastgesteld en gedeponereerd. De jaarrekening over 2007/2008 is alleen in concept opgesteld.

7.3. Goedk. Verkl. Accountant:

Onderwerp van onderzoek

7.4. Stortingsverpl. Aandelen:

Onderwerp van onderzoek

7.5. Onbehoorlijk bestuur:

De curator verwijst naar hetgeen hieromtrent is vermeld in voortgangsverslag 7 faillissement Diortho:

De curator heeft gesproken met een voormalig bestuurder van Diortho. Deze heeft de curator mondeling en schriftelijk geïnformeerd over aanleiding tot oprichting van Diortho, start van de activiteiten, de gang van zaken in 2007 en het naderende einde van Diortho.

Middels acquisitie van DOI B.V. werd beoogd de bedrijfsactiviteiten van deze vennootschap op een hoger plan te krijgen om daarmee een winstgevende activiteit te creëren. Daarbij zijn de initiatieven uitgegaan van Stichting K, die er belang bij had haar basis te verbreden en winst uit andere bronnen te genereren, teneinde zeker te stellen dat zij in de revalidatiesector haar zelfstandige positie zou kunnen behouden. Behalve de activiteit via gefailleerde heeft Stichting K ook exclusieve samenwerking met Ziekenhuis Deventer kunnen arrangeren via D. B.V.

De curator de indruk dat genoemde acquisitie wellicht niet optimaal is voorbereid. De curator doelt daarbij op marktverkenning en een haalbaar plan van aanpak om de technologie van DOI te

implementeren in een bedrijfsvoering welke van bedrijfseconomische basisbeginselen uitgaat. Op de tweede plaats is het de vraag of de wijze waarop de acquisitie werd vorm gegeven voldoende waarborgen bood om tegenvallende resultaten op het vlak van implementatie en exploitatie en de gevolgen daarvan op de verkopende partij te kunnen afwentelen. De curator heeft begrepen dat de Raad van Toezicht bij Stichting K ervan uitging dat slechts de helft van de koopsom initieel hoefde te worden betaald en dat de tweede helft van de koopsom middels een achtergestelde verkoperslening was afgezekerd. Dat laatste is niet geschied. Ook is het voor de curator de vraag of ongeacht de wijze waarop de te betalen koopsom zou worden gefinancierd dan wel defacto is gefinancierd geen problemen zouden zijn ontstaan. Hetzelfde geldt voor de wijze waarop de bedrijfsvoering van gefailleerde werd gefinancierd. De indruk bestaat bij de curator dat voor de financiering van een en ander geheel of gedeeltelijk gebruik is gemaakt van geldmiddelen van de Stichting K. Het is onduidelijk of voorafgaande aan de acquisitie van DOI B.V. voldoende inzichtelijk is geweest de kostenkant van de gebruikte technologie. De technologie houdt ambachtelijk handwerk in en vraagt veel vaardigheden van de sculpteurs. De personen die het werk moeten uitvoeren dienen opgeleid te worden. Het is de curator niet duidelijk of de duur van de opleiding, de werving van capabele kandidaten en de calculatie van een en ander tegen de achtergrond van bedrijfseconomische aspecten in voldoende mate zijn onderzocht. Stichting K is rechtstreeks betrokken geweest bij de acquisitie en ook rechtstreeks betrokken bij de bedrijfsvoering van Diortho Holding en haar werkmaatschappij Diortho. Indien bestuurdersaansprakelijkheid aan de orde is dan geldt die aansprakelijkheid ook Stichting K. Met het oog daarop zal de curator in kaart te brengen op welke wijze de onderlinge betrokkenheid was georganiseerd. Het onderzoek richt zich op alle personen die bij het bestuur in de zin van de wet betrokken waren enerzijds bij de Stichting K, de besloten vennootschap K, Diortho Holding en Diortho. Ook de positie van de Raad van Toezicht van Stichting K verdient daarbij aandacht.

Diortho B.V. had als enig bestuurder Diortho Holding B.V. Diortho Holding B.V. had als bestuurder de heer S.J.P. Hermsen te Lienden. De heer J. Bouwmeester te Giethoorn was commissaris bij Diortho holding B.V. Laatstgenoemde was als feitelijk beleidsbepaler betrokken bij de gang van zaken in Diortho. Diortho is op eigen aangifte d.d. 5 maart 2008 in staat van faillissement verklaard. De onderneming is als zodanig dus iets meer dan twee kalenderjaren actief geweest. Het besluit het faillissement aan te geven was een logisch gevolg van het besluit van aandeelhouder Kastanjehof van Diortho Holding B.V., om geen verdere medewerking te verlenen aan het financieren van de bedrijfsactiviteiten van Diortho.

Is er sprake van bestuurdersaansprakelijkheid? Er is in ieder geval geen situatie aan de orde als bedoeld in artikel 2: 248 BW. Resteert de grondslag van artikel 2: 9 BW. Voorts geldt dat een rechtspersoon en degenen die krachtens wet en statuten bij zijn organisatie zijn betrokken, zich naar redelijkheid en billijkheid jegens elkaar dienen te gedragen (artikel 2: 8 BW). In dit verband is denkbaar dat de wijze waarop een aandeelhouder van zijn stemrecht gebruik maakt tot aansprakelijkheid kan leiden. Denkbaar is dat aan de Ondernemingskamer bij het Gerechtshof te Amsterdam een enquêteverzoek wordt gedaan. Wat zouden daarbij relevante onderzoeksdoelen kunnen zijn? Op de eerste plaats of de onderneming van Diortho levensvatbaar was. Op de tweede plaats wat het financiële plan was dat aan de bedrijfsvoering ten grondslag heeft gelegen en de vraag of Diortho kon beschikken over voldoende financiële middelen om tot de beoogde exploitatie te kunnen komen. Op de derde plaats zal onderzocht kunnen worden of de noodzakelijke middelen beschikbaar zijn gebleven en, indien tussentijds is vastgesteld dat er

onvoldoende middelen beschikbaar waren, op welke wijze getracht is in aanvullende financiële middelen te voorzien.

7.6. Paulianeus handelen:

Onderwerp van onderzoek

Werkzaamheden: studie. Tijdsbesteding: 18 minuten.

8. CREDITEUREN

8.1. Boedelvorderingen:

Geen

8.2. Preferente vorderingen van de fiscus:

€4.171,--

8.3. Preferente vorderingen van het UWV:

Niet van toepassing

8.4. Andere preferente crediteuren:

Geen

8.5. Aantal concurrente crediteuren:

4

8.6. Bedrag concurrente crediteuren:

€5.960,07

Naast de in hoofdstuk 5.1 genoemde vordering van ABN Amro Bank is er ook een vordering van OIM Kastanjehof B.V. ten bedrage van €214.033,54 alsmede van Stichting OIM Kastanjehof ad €515.730,93. Ook deze vorderingen zijn niet ter verificatie ingediend.

8.7. Verwachte wijze afwikkeling:

Onbekend

Werkzaamheden:

Ingediende vorderingen bestuderen.

9. PROCEDURES

9.1 Naam wederpartij(en) :

Niet van toepassing

9.2 Aard procedure :

Niet van toepassing

9.3 Stand procedure :

Niet van toepassing

Werkzaamheden:

10. OVERIG

10.1. Termijn afwikkeling faill.:

Onbekend

10.2. Plan van aanpak:

Aandacht aan aspecten van rechtmatigheid als bedoeld in hoofdstuk 7.

10.3. Indiening volgend verslag:

Binnen wettelijke termijn

Werkzaamheden:

Verslaglegging. Tijdsbesteding: 30 minuten.

Apeldoorn, 1 februari 2010

J.M.T. Coffeng
curator