

Gegevens onderneming : Exploitatiemaatschappij Goutum-Zuid B.V.

Faillissementsnummer : 04/427 F

Datum uitspraak : 9 december 2004

Curator : mr J.M.T. Coffeng

Rechter-commissaris : mr W.H. Westhuis

Activiteiten onderneming : Projectontwikkeling

Omzetgegevens : Onbekend

Personeel gemiddeld aantal : 0

Verslagperiode : 20 januari 2005 tot 14 juni 2005

Bestede uren verslagperiode : 16 uur

Bestede uren totaal : 36 uur

## 1. INVENTARISATIE

### 1.1. Directie en organisatie:

Bestuurder van gefailleerde is Atrecht Investment B.V. (verkeert in staat van faillissement) waarvan Atrecht Holding B.V. bestuurder is. Atrecht Holding werd bestuurd door mevrouw mr A.N. Botermans en sedert november 2004 door Trusta Rentmeesterskantoor B.V., waarvan de heer A. Plantinga directeur is. De aandelen van gefailleerde worden gehouden door Atrecht Investment wier aandelen weer worden gehouden door Atrecht Holding B.V.

### 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 belooft nihil. Het resultaat uit gewone bedrijfsuitoefening belooft FI 1.289.710,- negatief.

### 1.3. Balanstotaal:

#### ACTIVA

	<b>2001*</b>	<b>2000*</b>	<b>1999**</b>
Materiële vaste activa	6.376.241	9.309.313	2.118.165
Voorraden			19.326
Vorderingen	18.997	-3.655.397	
Liquide middelen	376	2.131	
<b>Totaal</b>	<b>6.395.614</b>	<b>5.656.047</b>	<b>2.137.491</b>

## PASSIVA

Geplaatst kapitaal	40.000	40.000	40.000
Overige reserves	-1.706.456	-416.746	
Langlopende schulden			1.200.000
Kortlopende schulden	8.062.070	6.032.793	897.491
Totaal	6.395.614	5.656.047	2.137.491

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

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

1.4. Lopende procedures:

Geen.

1.5. Verzekeringen:

Geen.

1.6. Huur:

n.v.t.

1.7. Oorzaak faillissement:

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 de bestuurder de curator niet informeert en de curator zoveel mogelijk dwars zit.

## 2. PERSONEEL

Afgerond in verslag 1.

## 3. ACTIVA

### Onroerende zaken

3.1. Beschrijving:

De in verslag 1 genoemde percelen grasland te Goutum zijn tezamen ongeveer groot 24 hectare en de bedrijfswoning met kassencomplex aan de Lijkwei te Goutum zijn tezamen ongeveer groot 2 hectare.

### 3.2. Verkoopopbrengst:

Een door de curator ingeschakeld makelaar ziet mogelijkheden tot verkoop. Voor de percelen grasland lijkt een passende bestemming aan de orde en voor het kassencomplex bestaat belangstelling. Meerdere gegadigden hebben zich reeds bij de curator gemeld.

### 3.3. Hoogte hypotheek:

Bedrijfswoning en kassencomplex zijn belast met een eerste hypothecaire inschrijving ten gunste van Bank Bercoop N.V. Een tweede hypothecaire inschrijving ten gunste van Bank Bercoop N.V. rust op de percelen grasland alsmede ook op de bedrijfswoning met bijbehorend kassencomplex. Tot slot is er een derde hypothecaire inschrijving ten behoeve van Rabohypotheekbank N.V. te Eindhoven en coöperatieve Rabobank Epe Vaassen te Epe. De eerste inschrijving geldt een bedrag van € 544.436,- te vermeerderen met € 190.587,- voor rente en kosten; de tweede inschrijving geldt tot een bedrag van € 2.393.691,- vermeerderd met € 837.791,- voor rente en kosten en de derde inschrijving geldt tot maximaal een beloop van € 1.500.000,-.

### 3.4. Boedelbijdrage:

#### *Werkzaamheden:*

De hypothecaire inschrijvingen ten behoeve van Bank Bercoop zijn gevestigd in de vorm van een zogenaamde bankhypotheek, waardoor zij tot doel kregen ook mede te strekken als zekerheid voor hetgeen de bank in de toekomst van de hypotheekgever te vorderen mocht krijgen. Bij het aangaan van de overeenkomst van geldlening met Bank Bercoop is echter niet afgesproken tussen partijen dat zekerheid in de vorm van een zogenaamde bankhypotheek ten behoeve van geldgever zou worden gevestigd. Er is slechts overeengekomen dat hypothecaire zekerheid zou worden gegeven op met name genoemde onroerende zaken als zekerheid voor de verstrekte geldleningen en dus niet als zekerheid voor toekomstige geldleningen. De beide geldleningen waarvoor het stellen van zekerheid werd overeengekomen zijn echter afgelost, zodat de curator zich op het standpunt stelt dat daardoor, indien met het stellen van de overeengekomen zekerheid was volstaan, de hypothecaire zekerheid van rechtswege is vervallen. Het vestigen van een hypothecaire zekerheid in de vorm van een zogenaamde bankhypotheek is onverplicht geschied en daardoor worden thans de crediteuren benadeeld, hetgeen zowel de bank als gefailleerde bij het

vestigen bij de hypothecaire zekerheid duidelijk had moeten zijn. Het betreft derhalve paulianeuze handelingen en op grond daarvan dient Bank Bercoop, naar de mening van de curator, medewerking te verlenen aan doorhaling van vorenbedoelde hypothecaire inschrijvingen.

Voor wat betreft de derde hypothecaire inschrijving ten behoeve van Rabohypotheekbank en coöperatieve Rabobank Epe Vaassen moet worden gemeld dat het daarbij een zekerheid betreft voor een schuld van derden aan voornoemde hypotheeknemers. Gefailleerde is bij de overeenkomst van geldlening tussen die derden en de bank geen partij geweest en de curator stelt zich derhalve op het standpunt dat er geen gehoudenheid was voor gefailleerde om haar eigendom ten behoeve van de bank hypothecair te verbinden. Dat zij dat toch heeft gedaan moet dan worden aangemerkt als onverplichte rechtshandeling die vernietigd behoort te worden.

De banken zijn niet bereid om afstand te doen van voormelde inschrijvingen en deze te doen doorhalen, zodat het zich laat aanzien dat procedures moeten worden gevoerd om zulks te bewerkstelligen.

#### Bedrijfsmiddelen

Afgerond in verslag nummer 1.

#### Vorraden/onderhanden werk

Afgerond in verslag nummer 1.

#### Andere activa

3.5. Beschrijving:

3.6. Verkoopopbrengst:

*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.

Mogelijk ontstaan vordering uit hoofde van subrogatie dan wel regres afhankelijk van de vraag hoe de posities van Bank Bercoop en Rabobank worden afgewikkeld.

#### 4.2. Opbrengst:

Vooralsnog ligt geen opbrengst in het verschiet.

#### 4.3. Boedelbijdrage:

#### *Werkzaamheden :*

Afhankelijk van het beschikbaar komen van deugdelijke administratieve bescheiden zal nog nader onderzocht (moeten) worden of gefailleerde vorderingen op derden heeft. Ook afhankelijk van de afloop der bancaire posities zullen mogelijkerwijs werkzaamheden ondernomen moeten worden.

### 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 exploitatiemaatschappij Goutum-Zuid B.V. hoofdelijk mede schuldenaar zou zijn.

#### 5.2. Leasecontracten:

Niet van toepassing.

#### 5.3. Beschrijving zekerheden:

Bank Bercoop beroept zich op de onder 3.3 weergegeven hypothecaire inschrijvingen.

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 inschrijving.

Bank Bercoop dringt aan op verkoop van de onroerende zaken als weergegeven onder 3.1. Overleg is gaande over onderhandse verkoop. De curator is van mening dat de opbrengst van een dergelijke verkoop bij de notaris, die met levering zal worden belast, in depot zal moeten blijven in afwachting van de afwikkeling van het debat tussen bank en curator omtrent hypothecaire zekerheden.

5.4. Separatistenpositie:

5.5. Boedelbijdragen:

5.6. Eigendomsvoorbehoud:

Er zijn geen zaken aangetroffen en ook overigens zijn geen aanspraken uit hoofde van eigendomsvoorbehoud geldend gemaakt.

5.7. Reclamerechten:

Mutatis mutandis geldt hiervoor hetgeen wat bij 5.6 werd gemeld.

5.8. Retentierechten:

Mutatis mutandis geldt hiervoor hetgeen wat bij 5.6 werd gemeld.

*Werkzaamheden:*

De curator betwist dat gefailleerde jegens bij Bank Bercoop een hoofdelijke verplichting heeft voor de onder 5.1 genoemde geldlening. Van de hoofdelijkheid blijkt niet uit de overeenkomst van geldlening. De bank baseert de hoofdelijkheid op een bepaling uit haar algemene voorwaarden. Mogelijkerwijs zal deze discussie kunnen worden afgerond in het kader van een eventueel procedureel debat over doorhaling der hypothecaire inschrijving/pauliana.

6. DOORSTART/VOORTZETTEN

Afgerond in verslag nummer 1.

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 Investment B.V. bestuurder geweest. Atrecht Holding B.V. was bestuurder van Atrecht Investment B.V. en mevrouw Botermans was bestuurder van laatstgenoemde. De aansprakelijkheid geldt op grond van artikel 2:11 BW alle drie voornoemden. Of

verdere maatregelen dienaangaande moeten worden ondernomen zal nog nader worden onderzocht.

#### 7.6. Paulianeus handelen:

Er is sprake van paulianeus handelen in het kader van de onder hoofdstuk 3 bedoelde hypotheekstellingen terzake waarvan procedure maatregelen moeten worden voorbereid.

#### *Werkzaamheden:*

Zie hiervoor onder 7.5 en 7.6.

### 8. CREDITEUREN

#### 8.1. Boedelvorderingen:

In verband met asbestvervuiling op het terrein van de bedrijfswoning met kassencomplex dreigt een substantiële boedelschuld. De gemeente Leeuwarden heeft op basis van onderzoeksactiviteiten van de curator gevorderd dat deze passende maatregelen onderneemt om tot sanering te komen. Gevreesd moet worden dat terzake bestuursdwang zal worden toegepast, omdat de curator niet over middelen beschikt om de betreffende werkzaamheden tot uitvoering te doen brengen. De kosten van toepassing van bestuursdwang zullen als boedelschuld worden verhaald.

#### 8.2. Pref. vord. van de fiscus:

De belastingdienst heeft een vordering ten belope van € 188.619,-, onder meer vennootschapsbelasting wegens hoofdelijke aansprakelijkheid in het kader van fiscale eenheid.

#### 8.3. Pref. vord. Van het UWV:

Niet van toepassing.

#### 8.4. Andere pref. crediteuren:

Niet van toepassing.

#### 8.5. Aantal conc. crediteuren:

Zie lijst.

#### 8.6. Bedrag conc. crediteuren:

€ 4.584092,47

8.7. Verwachte wijze afwikkeling:  
Nog onbekend.

*Werkzaamheden:*

Inventariserende werkzaamheden zullen worden voortgezet.

9. OVERIG

9.1. Termijn afwikkeling faill.:  
Onbekend.

9.2. Plan van aanpak:

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

9.3. Indiening volgend verslag:

De curator stelt zich voor, om vanwege de naderende vakantieperiode en de geruime 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