

Openbaar faillissementsverslag rechtspersoon (ex art. 73A Fw.)

Nummer: 5

Datum: 9 juli 2015

Gegevens onderneming:	Trivium Hotel Etten-Leur B.V.
Faillissementsnummer:	C/02/14/427 F
Datum uitspraak:	3 juni 2014
Curator:	mr. S.B.M. Tilman
R-C:	mr. H.W.P.J. Hopmans

Activiteiten onderneming:	Exploitatie van een hotel en spa/wellness
Omzetgegevens:	2014: € 877.711 (voorlopige cijfers t/m 05-2014) 2013: € 2.493.000 (voorlopige cijfers) 2012: € 2.866.000
Personeel gemiddeld aantal:	59

Saldo einde verslagperiode:	€ 83.387,89
-----------------------------	-------------

Verslagperiode:	1 april 2015 t/m 9 juli 2015
Bestede uren in verslag periode:	37,1
Bestede uren Totaal:	478,4

1. Inventarisatie

1.1 Directie en organisatie

:

De heer Jan-Karel Fikke
alleen/zelfstandig bevoegd bestuurder van



Jakash B.V.

100% aandeelhouder en alleen/zelfstandig bevoegd bestuurder van



Trivium Hotel Etten-Leur B.V.

1.2 Winst en verlies

:

2014: -€ 215.818 (voorlopige interne cijfers t/m 05-2014)
2013: -€ 720.000 (voorlopige interne cijfers)

		2012: -€ 201.000 2011: € 20.000
1.3	Balanstotaal	: 2014: - 2013: € 781.157 (voorlopige cijfers) 2012: € 1.087.267 2011: € 1.573.555 2010: € 1.503.343
1.4	Lopende procedures	: Zie 9.1
1.5	Verzekeringen	: Er is sprake van de gebruikelijke bedrijfsverzekeringen. Indien en voor zover nodig zijn (of worden) deze verzekeringen opgezegd. Eventuele premierestituties als gevolg van deze opzegging(en) zullen in beginsel aan de boedel toekomen.
1.6	Huur	: Gefailleerde huurde op basis van een viertal huurovereenkomsten kantoorruimten en bedrijfsruimten. De verplichtingen uit de huurovereenkomsten werden al geruime tijd voorafgaand aan het faillissement niet meer nagekomen. Op basis van een vonnis van 7 mei 2014 was de huurovereenkomst ontbonden en bestond een ontruimingsverplichting voor gefailleerde. Daaraan was op de faillissementsdatum echter nog niet voldaan. De termijn voor het instellen van hoger beroep was echter ten tijde van de eerste verslaglegging nog niet verstreken en de ontruimingstermijn was in beginsel opgeschort ten gevolge van de op 4 juni 2014 afgekondigde (en nadien nog eenmaal verlengde) afkoelingsperiode.
1.7	Oorzaak faillissement	: Volgens opgave van de bestuurder van gefailleerde is het faillissement veroorzaakt door de combinatie van de al enige jaren durende economische teruggang, die tot minder boekingen heeft geleid en een discussie met de verhuurder over de (naar de mening van de bestuurder) te hoog geworden huurprijs in relatie tot eerdergenoemde economische teruggang, mede gezien de investeringen die gefailleerde in het bedrijfspand heeft gedaan. Door de verhuurder is een procedure aanhangig gemaakt die tot gevolg heeft gehad dat de huurovereenkomsten tussen partijen zijn ontbonden en gefailleerde het gehuurde moest ontruimen. Gefailleerde zag volgens haar

bestuurder op dat moment geen andere optie meer dan het aanvragen van het faillissement.

De curator voert thans eigen onderzoek uit naar de stellingen van de bestuurder en de achtergronden van het faillissement.

2. Personeel

- 2.1 Aantal ten tijde van faill. : 59
- 2.2 Aantal in jaar voor faill. : 59
- 2.3 Datum ontslagaanzegging : Het personeel is op 5 juni 2014 door de curator ontslagen, nadat de curator daartoe van de rechter-commissaris op 5 juni 2014 machtiging heeft verkregen. Ook heeft de curator ingevolge de WMCO op 5 juni 2014 aan de vakbonden FNV Horeca, CNV Vakmensen, De Unie en AVV een melding van het voorgenomen ontslag gedaan.
- Werkzaamheden : Er zijn thans geen werkzaamheden meer te verrichten.

3. Activa

Onroerende zaken

- 3.1 Beschrijving : Gefailleerde is geen gerechtigde tot onroerende zaken.
- 3.2 Verkoopopbrengst : Niet van toepassing.
- 3.3 Hoogte hypotheek : Niet van toepassing.
- 3.4 Boedelbijdrage : Niet van toepassing.
- Werkzaamheden : Er zijn geen werkzaamheden (meer) te verrichten.

Bedrijfsmiddelen

- 3.5 Beschrijving : Gefailleerde is eigenaresse van een volledige inventaris voor 65 hotelkamers, een spa-centrum, restaurant, lobby, technische ruimte en enkele vergaderzalen.
- 3.6 Verkoopopbrengst : € 130.000,= (te vermeerderen met btw).
- 3.7 Boedelbijdrage : Met de pandhouder is een boedelbijdrage overeengekomen van 10% over de bruto-verkoopopbrengst van de bedrijfsmiddelen.

Van de koper van de bedrijfsmiddelen heeft de curator een boedelbijdrage van € 5.000,= (te vermeerderen met btw) ontvangen.

- 3.8 Bodemvoorrecht fiscus : In onderzoek.
- Werkzaamheden : De curator onderzoekt thans in overleg met de betrokken belanghebbenden de mogelijkheden van verkoop

van de bedrijfsmiddelen eventueel in de vorm van een doorstart. Gesprekken zijn gaande.

De verkoop van de bedrijfsmiddelen heeft in de tweede verslagperiode plaatsgevonden. De werkzaamheden zijn afgerond, echter is (mede naar aanleiding van die verkoop) nog een door de pandhouder ingestelde procedure aanhangig (zie 9.1).

Vorraden/ onderhanden werk

3.9 Beschrijving

- : Er is voor zover thans bekend geen sprake van onderhanden werk. Wel is sprake van een beperkte hoeveelheid voorraad. Het voornaamste deel van de voorraad bestaat echter uit niet bederfelijke waar. Inmiddels (verslagperiode 2) is gebleken dat de voorraad slechts een beperkte waarde vertegenwoordigd.

3.10 Verkoopopbrengst

- : Met de pandhouder is een boedelbijdrage overeengekomen van 10% over de bruto-verkoopopbrengst van de voorraad.

3.11 Boedelbijdrage Werkzaamheden

- : Nog niet bekend.
- : De curator onderzoekt thans in overleg met de betrokken belanghebbenden de mogelijkheden van verkoop van de bedrijfsmiddelen.

In het kader van de verkoop van de bedrijfsmiddelen heeft de curator met het oog op maximalisatie van de opbrengst getracht om ook de (voor zover aanwezige) voorraad te verkopen. Voor overname van voorraad bleek echter geen interesse te bestaan. Vervolgens heeft de curator de pandhouder ex art. 58 Fw. een termijn gesteld om tot verkoop van de (voor zover aanwezige) voorraad over te gaan. Die termijn is thans (verslagperiode 2) verstreken. De curator zal daarom tot opeising van de voorraad overgaan en zal deze de komende verslagperiode (3) trachten te verkopen. Nadat de leveranciers met eigendomsvoorbehoud in de gelegenheid zijn gesteld om hun goederen op te halen bleek echter geen (noemenswaardige) voorraad te resteren. De werkzaamheden zijn in de derde verslagperiode afgerond.

Andere activa

3.12 Beschrijving

: Onder meer goodwill en huurdersbelang.

3.13 Verkoopopbrengst

: De curator heeft € 45.000,= (te vermeerderen met btw) ontvangen vanwege de verkoop van goodwill (in meest enge zin, niet zijnde klantenbestanden, etc.)

Werkzaamheden

: Onderzoek naar de (aanwezigheid van) andere activa.
Er zijn geen werkzaamheden meer te verrichten.

4. Debiteuren

- 4.1 Omvang debiteuren : Volgens opgave van de bestuurder belopen de vorderingen op de faillissementsdatum € 201.335,25.
- 4.2 Opbrengst : Nog niet bekend.
- 4.3 Boedelbijdrage : De pandhouder heeft aan de curator bericht dat zij zelf tot incasso van de (aan haar verpande) vorderingen op debiteuren zal overgaan.
- Werkzaamheden : Inventariseren van de (hoogte van de) vorderingen op debiteuren. De curator wacht de resultaten van de debiteurenincasso door de pandhouder af.
In de derde verslagperiode heeft de curator nog geen informatie van de pandhouder ontvangen over de voortgang van de incasso van de vorderingen op debiteuren.
De curator wacht de resultaten van de debiteurenincasso door de pandhouder af. Te zijner tijd zal een eventueel verzoek tot restitutie van de ten onrechte afgedragen omzetbelasting worden gedaan ter zake niet geïncasseerde debiteuren.

5. Bank / Zekerheden

- 5.1 Vordering van bank(en) : De Rabobank West-Brabant-Noord heeft een vordering van totaal € 624.102,44 + p.m. ter verificatie ingediend. Op 27 juni 2014 heeft de bank haar vordering met nevenrechten gecedeerd aan Hotel Moerdijk B.V.
- 5.2 Leasecontracten : In onderzoek.
- 5.3 Beschrijving zekerheden : De Rabobank (zie 5.1) stelt van gefailleerde pandrechten te hebben verkregen op (onder meer) de inventaris, vorderingen op derden, voorraden en immateriële activa alsmede een contragarantie uit hoofde van een afgegeven bankgarantie. De hiervoor genoemde zekerheden (althans een deel daarvan, w.o. pandrechten) zouden door de onder 5.1 bedoelde cessie zijn overgegaan naar Hotel Moerdijk B.V.
- 5.4 Separatistenpositie : Hotel Moerdijk B.V. is separatist (zie 5.3)

- 5.5 Boedelbijdragen : Overleg is gaande, zie ook '9. Procedures'.
- 5.6 Eigendomsvoorbehoud : Er hebben diverse partijen een beroep op een eigendomsvoorbehoud kenbaar gemaakt. De curator onderzoekt de rechtsgeldigheid daarvan.

De rechter-commissaris heeft op 4 juni 2014 een afkoelingsperiode afgekondigd voor de duur van twee maanden, te rekenen vanaf 4 juni 2014. De afkoelingsperiode is (op verzoek van de curator) door de rechter-commissaris met twee maanden verlengd.

In de tweede verslagperiode zijn vrijwel alle beroepen op eigendomsvoorbehoud ter zake de bedrijfsmiddelen en voorraad afgewikkeld. Waar mogelijk (en voor zover sprake was van een rechtsgeldig overeengekomen eigendomsvoorbehoud) zijn de onderhavige activa uitgeleverd. Thans dient nog één leverancier ICT-apparatuur op te halen, een afspraak daartoe is echter al gepland.

De werkzaamheden zijn in de derde verslagperiode afgerond, er zijn geen werkzaamheden meer te verrichten.

- 5.7 Reclamerechten : Eén leverancier van voorraad heeft zich beroepen op het recht van reclame. De bevoegdheid tot het inroepen van het recht van reclame was ten tijde van de faillissementsdatum ex art. 7:44 BW echter reeds vervallen. Er zijn geen werkzaamheden meer te verrichten.
- 5.8 Retentierechten : Van beroepen op het recht van retentie is tot en met de tweede verslagperiode niet gebleken noch heeft gefailleerde zich op het recht van retentie beroepen. De curator gaat er daarom vanuit dat van retentierechten geen sprake is.
Er zijn geen werkzaamheden meer te verrichten.
- Werkzaamheden : Uitvoeren van (nader) onderzoek naar de vorderingen, zekerheden, beroepen op eigendomsvoorbehoud, reclamerechten en retentierechten.
De werkzaamheden zijn in de tweede verslagperiode nagenoeg afgerond.

De werkzaamheden zijn afgerond.

6. Doorstart / voortzetten onderneming

Voortzetten

- 6.1 Exploitatie / zekerheden : Er is niet voortgezet.
- 6.2 Financiële verslaglegging : Nog niet bekend.
- Werkzaamheden : Er zijn geen werkzaamheden (meer) te verrichten.

Doorstart

- 6.3 Beschrijving : Er heeft een doorstart plaatsgevonden in de vorm van een activatransactie. In dat kader zijn de bedrijfsmiddelen verkocht (zie 3.5 en 3.6) en is van de koper door de curator een boedelbijdrage ontvangen van € 5.000,=. Voorts heeft de curator tegen ontvangst van een boedelbijdrage medewerking verleend aan een nieuwe huurder van het gehuurde om daar een nieuw hotel te kunnen exploiteren (zie 3.12 en 3.13).
- 6.4 Verantwoording : Niet van toepassing.
- 6.5 Opbrengst : Zie 3.6, 3.13 en 6.6.
- 6.6 Boedelbijdrage : € 5.000,=
- Werkzaamheden : Er zijn geen werkzaamheden meer te verrichten.

7. Rechtmatigheid

- 7.1 Boekhoudplicht : De curator heeft van de bestuurder van gefailleerde diverse stukken ontvangen. Deze dienen nog nader te worden bestudeerd.
- 7.2 Depot jaarrekeningen : 2014: lopend boekjaar
2013: -
2012: 09-04-2013 (tijdig)
2011: 11-04-2012 (tijdig)
2010: 29-07-2011 (tijdig)
2009: 26-04-2010 (tijdig)
- 7.3 Goedk. Verkl. Accountant : Gefailleerde is als een kleine rechtspersoon ex artikel 2:396 lid 1 BW te kwalificeren en behoeft derhalve

- geen goedkeurende accountantsverklaring.
- 7.4 Stortingsverpl. aandelen : De vennootschap is volgens de akte van oprichting opgericht op 5 januari 2005. Het maatschappelijk kapitaal bedraagt volgens de oprichtingsakte € 90.000,= (900 aandelen van € 100,= per aandeel) en daarvan is bij de oprichting € 18.000,= (180 aandelen van € 100,=) geplaatst.
- Blijkens het aandeelhoudersregister zijn de geplaatste aandelen volgestort en volgens de akte van oprichting is dit gebeurd door storting in contanten. De in de akte genoemde bankverklaring ontbreekt echter. Of volstorting daadwerkelijk heeft plaatsgevonden is de curator daarom thans onbekend.
- Voor zover volstorting echter niet zou hebben plaatsgevonden is de vordering tot volstorting reeds vóór faillissementsdatum, op 5 januari 2010 verjaard. (HR 17 oktober 2003, NJ 2004/282).
- 7.5 Onbehoorlijk bestuur : In onderzoek.
- 7.6 Paulianeus handelen : In onderzoek.
- Werkzaamheden : Voortzetten van de onderzoeken zoals genoemd in 7.1, 7.5 en 7.6.

8. Crediteuren

- 8.1 Boedelvorderingen : € 103.155,39 + p.m.
- 8.2 Pref. vord. van de fiscus : € 266.571,= uit hoofde van diverse belastingen.
De curator verwacht voorts nog een claim ex art. 29 lid 2 Wet OB.
- 8.3 Pref. vord. van het UWV : € 106.769,65
- 8.4 Andere pref. crediteuren : Niet bekend.
- 8.5 Aantal concurrente crediteuren : 55
- 8.6 Bedrag concurrente crediteuren : € 314.160,57
- 8.7 Verwachte wijze van afwikkeling : Nog niet bekend.

Werkzaamheden	: Nader inventariseren van de vorderingen van crediteuren.
9. Procedures	
9.1 Naam wederpartij(en)	: 1. ROC Corbeille B.V. (verhuurder) 2. Hotel Moerdijk B.V. (pandhouder) 3. Hotel Moerdijk B.V. (pandhouder)
9.2 Aard procedure	: 1. ROC Corbeille B.V. Vordering tot ontbinding en ontruiming gehuurde en betaling van achterstallige huur. Volgens opgave van de bestuurder van gefailleerde is de onderhavige procedure mede de oorzaak van het faillissement. 2. Hotel Moerdijk B.V. Naar aanleiding van de (voorgenomen) verkoop van de bedrijfsmiddelen was de curator initieel (en voor de zekerheid) een verzoekschriftprocedure ex art. 3:251 lid 1 BW gestart jegens de pandhouder, Hotel Moerdijk B.V. Uiteindelijk heeft de curator zich op het standpunt gesteld dat sprake was van een onderhandse executieverkoop op basis van met de pandhouder gemaakte afspraken daartoe (ex art. 3:251 lid 2 BW). De curator heeft daarom het verzoekschrift ingetrokken maar Hotel Moerdijk had reeds een tegenverzoek ingediend, inhoudende dat de bedrijfsmiddelen aan de pandhouder als koper zouden verblijven. Daarover is vervolgens doorgeprocedeerd. 3. Hotel Moerdijk (Pandhouder) Hotel Moerdijk B.V. is naar aanleiding van een afwijzende beschikking van de voorzieningenrechter (zie hiervoor en onder 9.3 onder '2.') een bodemprocedure tegen de curator q.q. en R.O.C. (verhuurder) gestart waarin zij betaling van een schadevergoeding ad € 450.000,=, subsidiair € 290.000,= en meer subsidiair € 117.000,= vordert.
9.3 Stand procedure	: 1. ROC Corbeille B.V. De kantonrechter heeft op 6 mei 2014 een vonnis gewezen waarin (onder meer) de huurovereenkomsten

tussen gefailleerde en ROC Corbeille is ontbonden en gefailleerde is veroordeeld tot ontruiming van het gehuurde.

2. Hotel Moerdijk B.V.

Vanwege het ingediende tegenverzoek van Hotel Moerdijk heeft alsnog op maandag 15 september 2014 een mondelinge behandeling plaatsgevonden. De curator heeft zich (kort samengevat) op het standpunt gesteld dat Hotel Moerdijk jegens de curator niet ontvankelijk is omdat de curator inmiddels geen eigenaar meer is van de bedrijfsmiddelen en subsidiair omdat de bedrijfsmiddelen reeds onderhands executoriaal waren verkocht op basis van eerder met Hotel Moerdijk gemaakte afspraken. Hotel Moerdijk heeft het standpunt van de curator betwist. De curator is thans in afwachting van de uitspraak (aangekondigd binnen drie weken na 15 september 2014).

De voorzieningenrechter heeft bij beschikking van 9 oktober 2014 het (tegen)verzoek van Hotel Moerdijk B.V. afgewezen omdat naar het oordeel van de voorzieningenrechter niet kon worden vastgesteld dat Hotel Moerdijk nog pandhouder is en tevens niet kon worden vastgesteld dat de inventaris nog aan gefailleerde dan wel ROC toebehoort.

3. Hotel Moerdijk B.V.

Hotel Moerdijk heeft de curator q.q. en ROC gedagvaard tegen 26 november 2014. Vervolgens heeft zij op last van de rechter een herstelexploot uitgebracht wegens een gebrek in de dagvaarding. Na daartoe verkregen toestemming van de rechter-commissaris heeft de curator zich in de procedure gesteld. De curator en ROC staan thans op 21 januari 2015 voor conclusie van antwoord.

Zowel de curator als ROC hebben een conclusie van antwoord ingediend. De curator heeft bij conclusie van antwoord tevens een reconventionele vordering ingesteld, inhoudende dat Hotel Moerdijk wordt veroordeeld te gehengen en gedogen dat de verkoopopbrengst van de verkochte activa wordt overgemaakt naar de boedelrekening van gefailleerde.

Nadien heeft Hotel Moerdijk een conclusie van antwoord in reconventie ingediend en tevens haar eis in conventie gewijzigd.

Thans staat een comparitie van partijen gepland op 13 april 2015.

Werkzaamheden

- : 1. ROC Corbeille B.V.
De curator inventariseert en onderzoekt de processtukken en beraadt zich over de mogelijkheid tot het instellen van appel. De curator heeft, bij gebrek aan deugdelijke gronden waaruit zou blijken dat het gewezen vonnis onterecht gewezen is, afgezien van het instellen van appel. Er zijn ter zake geen werkzaamheden meer te verrichten.
- 2. Hotel Moerdijk B.V.
De curator is thans (verslagperiode 2) in afwachting van de uitspraak van de voorzieningenrechter (zie 9.3). Er zijn geen werkzaamheden meer te verrichten.
- 3. Hotel Moerdijk B.V.
De curator streeft ernaar om op de eerste roldatum (21 januari 2015) een conclusie van antwoord in te dienen. *De komende verslagperiode (5) vindt een comparitie van partijen plaats.*

10. Overig

- 10.1 Termijn afwikkeling faill. : Nog niet bekend.
- 10.2 Plan van aanpak : Uitvoeren van de werkzaamheden zoals in het verslag genoemd.
De curator richt zich de komende verslagperiode(n) met name op het voortzetten van de onderzoeken naar rechtmatigheid en het voortzetten van de bodemprocedure met Hotel Moerdijk B.V.
- 10.3 Indiening volgend verslag : Over drie maanden.
Werkzaamheden : Zie 10.2

Het openbaar verslag is geen prospectus of jaarrekening. Hoewel de informatie in dit openbaar verslag zo zorgvuldig mogelijk is samengesteld, staat de curator c.s. niet in voor de volledigheid en juistheid ervan. Mogelijk is immers dat onder andere bepaalde informatie nog niet beschikbaar is, nog niet geopenbaard kan worden, of – achteraf – bijgesteld dient te worden. Dit kan ingrijpende gevolgen hebben voor de in dit verslag geschetste perspectieven voor crediteuren. Aan dit verslag kunnen derhalve geen rechten worden ontleend.

Breda, 3 april 2015

mr. S.B.M. Tilman
curator