

FAILLISEMENTSVERSLAG	nummer: 10	datum: 18 april 2019
-----------------------------	------------	----------------------

Gegevens onderneming	: <i>de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid Valbar B.V.</i>
----------------------	--

Faillissementsnummer	: C/05/14/928 F
----------------------	-----------------

Datum uitspraak	: 23 september 2014
-----------------	---------------------

Curator	: mr. A.A. Dooijeweerd
---------	------------------------

R-C	: mr. A.M.P.T. Blokhuis
-----	-------------------------

Bij beschikking van de Rechtbank Gelderland van 10 mei 2016 (beschikking in hoger beroep ex. artikel 67 Faillissementswet, tevens beschikking ex. artikel 73 Faillissementswet) is mr. J.H. van den Sigtenhorst als curator in dit faillissement ontslagen onder gelijktijdige benoeming van mr. A.A. Dooijeweerd, advocaat te Zutphen, tot curator. In onderstaande zijn de bevindingen van voormalig curator mr. J.H. van den Sigtenhorst opgenomen, met een kleine aanvulling daarop. De curator heeft van de voormalig curator het dossier overgedragen gekregen. De curator zal zich daarin verdiepen en het verdere vervolg bepalen. Dat vervolg lijkt zich vooralsnog te moeten toespitsen op het vervolg geven aan de persoonlijke aansprakelijkstelling van de (feitelijk) bestuurders van Valbar B.V. door het doen van daarop gericht verder onderzoek en, indien daarvoor termen aanwezig zijn, en mogelijk na een aanspraak op de garantieregeling curatoren, daarop gerichte rechtsmaatregelen in te nemen. De curator dient thans dit verslag in, omdat het laatste openbaar verslag dateert van 29 september 2015.

Activiteiten onderneming :
groothandel in verbrandingsmotoren, pompen en compressoren

Omzetgegevens : *vooralsnog onbekend*

Personeel gemiddeld aantal : *0*

Saldo einde verslagperiode : **€ 12.390,22**

Verslagperiode : **12 juli 2018 tot en met 18 april 2019**
Bestede uren in verslagperiode : **2,24 uren**
Bestede uren totaal : **52,30** (vanaf 10 mei 2016)

1. Inventarisatie

1.1 Directie en organisatie :

Directeur: mevrouw Alzira De Campos Da Silva, woonachtig te Centurion, Zuid-Afrika

Aandeelhouders: de heer Amavel Mota Moreira, woonachtig te Centurion, Zuid-Afrika, en mevrouw Carla Deolinda Moreira, woonachtig te Centurion, Zuid-Afrika, beiden voor 50%.

1.2 Winst en verlies :

Volgens opgave van BDO Accountants & Belastingadviseurs B.V. te Zutphen beliep het verlies per ultimo 2013 € 44.218,01. Jaarstukken zijn niet opgemaakt.

1.3 Balanstotaal :

Om reden van het feit dat geen jaarstukken zijn opgemaakt, kan geen balanstotaal worden aangegeven.

1.4 Lopende procedures :

Inmiddels is gebleken dat Dutch Global B.V. de bij de rechtbank te Zutphen lopende procedure, waar het betreft curanda, heeft beëindigd. Wel is een verstekvonnis verkregen ten laste van de zustermaatschappij van curanda, Silvermoon Trading 4 (Pty) Ltd. In zoverre zijn er geen lopende (gerechtelijke) procedures meer.

1.5 Verzekeringen : *n.v.t.*

1.6 Huur : *n.v.t.*

1.7 Oorzaak faillissement :

In eerdere moeizame contacten met de heer Amaval Mota Moreira (feitelijk leidinggevende binnen de onderneming van curanda) werd duidelijk dat men aangeeft dat de door Dutch Global B.V. geëntameerde procedure directe oorzaak is van het door de directie van curanda zelf aangevraagde faillissement. Uit door mij inmiddels ontvangen nader ontvangen informatie van de zijde van Dutch Global B.V. en inzage in de bankadministratie betreffende curanda, is mij gebleken dat het door de directie van curanda ingenomen standpunt dient te worden genuanceerd. Zo heeft curanda een aanzienlijke betaling ontvangen van Dutch Global B.V. waartegenover levering van motoren had moeten staan, doch welke betaling niet is doorgeleid aan de uiteindelijke fabrikant van deze motoren, doch ten eigen faveure is gebruikt. (zie ook mijn opmerking hieronder aangaande bestuurdersaansprakelijkheid).

2. Personeel

Zie voorgaande verslagen: niet van toepassing.

3. Activa

Onroerende zaken

Zie voorgaande verslagen: niet van toepassing.

Bedrijfsmiddelen

Zie voorgaande verslagen: niet van toepassing.

Voorraden/ onderhanden werk

Zie voorgaande verslagen: niet van toepassing.

Andere activa

Zie voorgaande verslagen: niet van toepassing.

De curator voegt daaraan thans toe dat er wel andere activa zijn namelijk in de vorm van banksaldi die na datum faillietverklaring op de boedelrekening zijn overgemaakt. De exacte bedragen zal de curator in het volgende verslag opnemen.

*Het op de boedelrekening overgemaakte totale banksaldo bedraagt
€ 22.809,38.*

4. Debiteuren

Zie voorgaande verslagen: niet van toepassing.

5. Bank / Zekerheden

Zie voorgaande verslagen: niet van toepassing.

6. Doorstart / voortzetten

Zie voorgaande verslagen: niet van toepassing.

7. Rechtmatigheid

7.1 Boekhoudplicht :

Van de extern accountant van curanda, BDO te Zutphen, heb ik grootboekkaarten ontvangen. Enige originele boekhoudstukken heb ik evenwel nimmer ontvangen. In zoverre kan worden gesteld dat aan de boekhoudplicht niet is voldaan, danwel ontbreekt mij enige mogelijkheid om te bezien of de door de directie van curanda aan BDO ter hand gestelde informatie, op basis waarvan BDO haar werkzaamheden heeft verricht, de volledige boekhouding betreffende de onderneming van curanda betreffen of niet. Probleem is en blijft de afstand tussen Zutphen en het woonadres van de directie en feitelijk leidinggevenden van curanda te Zuid-Afrika. Feitelijke situatie is nog niet gewijzigd. Overwogen wordt om brief te zenden, waarbij de heer Moreira als bestuurder/feitelijk leidinggevende aansprakelijk wordt gesteld voor het niet beschikbaar hebben van de boekhouding. Twijfelachtig is of zulks dient te worden gevolgd door een procedure terzake bestuurdersaansprakelijkheid nu enerzijds het actief in de boedel daarvoor te gering van omvang is, anderzijds de vraag rijst of het succesvol instellen van een dergelijke procedure uiteindelijk tot tastbaar resultaat leidt in verband met het feit dat de heer Moreira resideert in Zuid-Afrika.

Uiteindelijk heeft voormalig curator, na uitblijven van genoegzame reactie op de aansprakelijkstelling, voorgesteld het faillissement op te heffen wegens gebrek aan baten. Dutch Global, grootste crediteur, heeft zicht daartegen verzet en heeft terzake een procedure jegens de curator aangespannen. Uiteindelijk heeft dat in hoger beroep geresulteerd in eerder genoemde beschikking in hoger beroep ex. artikel 67 Faillissementswet, tevens beschikking ex. artikel 73 Faillissementswet.

Daarin is bepaald dat de curator vervolg dient te geven aan de persoonlijke aansprakelijkstelling van de (feitelijk) bestuurders van Valbar B.V. door het doen van daarop gericht verder onderzoek en, indien daarvoor termen aanwezig zijn, en mogelijk na een aanspraak op de garantieregeling curatoren, daarop gerichte rechtsmaatregelen in te nemen. Bovendien is zoals aangegeven mr van den Sigtenhorst als curator ontslagen en is mr Dooijeweerd als opvolgend curator aangesteld.

De curator heeft zich in de afgelopen verslagperiode nader verdiept in de aan hem ter hand gestelde stukken. Bovendien heeft hij aanvullende stukken opgevraagd bij (de advocaat van) crediteur Dutch Global.

Er is vervolgens nader onderzoek verricht naar de juridische en daaronder begrepen procedurele mogelijkheden die er zijn om een vordering uit hoofde van bestuurdersaansprakelijkheid in te stellen en, indien er een toewijzend vonnis zou volgen, daadwerkelijk te kunnen incasseren, al dan niet bij wijze van beslaglegging, zowel conservatoir als executoriaal.

In de volgende verslagperiode zal de curator aan zijn bevindingen concreet verder vervolg geven en binnenkort de Rechter-commissaris informeren op welke wijze zijns inziens aan deze kwestie vervolg dient te worden gegeven.

De curator heeft de navolgende vragen onderzocht en getracht te beantwoorden:

(Rechts)vragen

I. Conservatoir beslag

- 1. Is het mogelijk om voorafgaand aan een procedure conservatoir beslag te leggen ten aanzien van in Zuid-Afrika wonende bestuurders?*
- 2. Wie is (waar) terzake bevoegd en deskundig?*

II. Procedure

- 1. Welke rechter is bevoegd bij een vordering uit bestuurdersaansprakelijkheid?*
- 2. Welk recht is van toepassing bij een vordering uit bestuurdersaansprakelijkheid?*

III. Executie

- 1. Stel dat in Nederland een titel kan worden verkregen, op welke wijze moet deze dan in Zuid-Afrika ten uitvoer worden gelegd?*
- 2. Problemen bij incasseren/executie?*

De beantwoording van deze vragen bepaalt het verdere vervolg in dezen. Daar de curator de mogelijkheden van het treffen van maatregel wenst te waarborgen zal de curator de Rechter Commissaris terzake vertrouwelijk informeren om daarna te bepalen op welke wijze een en ander een vervolg te geven. De curator neemt dit dan ook niet verder in dit openbaar verslag op.

Zie verder hierna onder 7.5

- 7.2 Depot jaarrekeningen : *niet aan voldaan.*
- 7.3 Goedk. Verkl. Accountant : *n.v.t.*
- 7.4 Stortingsverpl. aandelen : *ja*

7.5 Onbehoorlijk bestuur : zie 7.1.

De curator houdt het bestuur aansprakelijk. Ook meent hij vorderingen te hebben op Silvermoon Trading Ltd en derde (buitenlandse) partijen.

Op grond van artikel 2:248 lid 1 Burgerlijk Wetboek (BW) is in geval van faillissement van de vennootschap iedere bestuurder jegens de boedel hoofdelijk aansprakelijk voor het bedrag van de schulden voor zover deze niet door vereffening van de overige baten kunnen worden voldaan, indien het bestuur zijn taak kennelijk onbehoorlijk heeft vervuld en aannemelijk is dat dit een belangrijke oorzaak is van het faillissement.

Lid 2 van dit artikel bepaalt vervolgens dat indien het bestuur niet heeft voldaan aan zijn verplichtingen uit de artikelen 2:10 of 2:394 BW, het zijn taak onbehoorlijk heeft vervuld (onweerlegbaar vermoeden) en wordt vermoed dat deze onbehoorlijke taakvervulling een belangrijke oorzaak is van het faillissement (een weerlegbaar vermoeden).

In casu lijkt daarvan sprake. Er zijn geen jaarrekeningen opgemaakt danwel gepubliceerd in de zin van artikel 2:394 BW. Evenmin is gezien de thans ter beschikking staande gegevens voldaan aan de boekhoudplicht als bedoeld in artikel 2:10 BW. Daarin is namelijk vermeld 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.

Derhalve nog los van het schenden van de hiervoor genoemde zogenoemde publicatieplicht (hetgeen al voldoende grondslag vormt voor de aansprakelijkstelling als hiervoor bedoeld), is er aan de boekhoudplicht niet voldaan daar de curator enkel tot zijn beschikking heeft een kolommenbalans 2013 en 2014, grootboekkaarten van 2013 en 2014, openstaande debiteuren en crediteuren ultimo 2013 en 2014 en btw-aangiften tweede kwartaal 2013 tot en met eerste kwartaal 2014. De daaraan ten grondslag liggende administratie heeft de curator niet (gekregen). Zonder enige toelichting (die ontbreekt) kan de curator met deze ter beschikking staande gegevens weinig tot niets, althans kunnen daaruit niet de rechten en verplichtingen van de onderneming worden afgeleid. Vragen die vooralsnog onbeantwoord zijn, (namelijk bij gebreke van administratie) zien onder andere op crediteurenposten, debiteurenposten, gegevens uit grootboekkaarten en kolommenbalansen.

Het niet voldoen aan de boekhoudplicht en het niet publiceren van de jaarrekeningen is onbehoorlijk bestuur en een belangrijke oorzaak van het faillissement.

Daarbij komt nog eens dat de curator heeft geconstateerd – kort samengevat – dat het bestuur Dutch Global B.V. om betalingen heeft verzocht (die zij ook verricht heeft) terwijl het bestuur op dat moment wist dat zij, niettegenstaande de toezeggingen terzake, containers met motorfietsen niet aan haar zou leveren. Bovendien lijkt het bestuur de betreffende gelden te hebben betaald aan een Ugandese partij en aan Silvermoon Trading Ltd, een andere onderneming van bestuurder. Grondslag daarvoor ontbreekt.

Daarnaast blijkt uit bankafschriften dat er op 8 augustus 2014 een betaling is ontvangen van 111.600,- USD waarvan 111.000,- USD diezelfde dag is doorbetaald aan Silvermoon Trading. Van enige grondslag daarvoor blijkt evenmin.

De curator heeft het bestuur aansprakelijk gesteld en betaling van het tekort in het faillissement gevorderd.

Ook heeft de curator betaling van Silvermoon Trading Ltd gevorderd terzake de aan haar zonder rechtsgrond gedane betalingen.

De curator heeft de Rechter-commissaris gevraagd om, bij gebreke van betaling, rechtsmaatregelen te mogen treffen. Dat zal ten eerste bestaan in het opstarten van een procedure in Nederland om de bestuursaansprakelijkheid en de vordering tot betaling van het tekort in het faillissement in rechte te doen vaststellen. Daarna zal het verdere vervolg worden bepaald.

De curator heeft inmiddels toestemming om de nodige rechtsmaatregelen in Nederland te treffen, eerst om aldaar de bestuurdersaansprakelijkheid en de vordering tot betaling van het tekort in rechte te doen vaststellen.

Ook heeft de curator, met toestemming van de Rechter commissaris, een beroep gedaan op de garantstellingsregeling curatoren en een verzoek terzake ingediend. Dat verzoek is deels gehonoreerd. Een bedrag is beschikbaar gesteld met name voor verhaalsonderzoek. Eventueel vervolgaanvraag is mogelijk.

De curator heeft Dutch Global en haar advocaat nog om laatste informatie en toelichting gevraagd.

De concept dagvaarding ligt gereed. Na de laatste input zal deze worden gefinaliseerd, betekend en ingediend.

Zoals in het vorige verslag aangegeven, is uiteindelijk een beroep gedaan op de Garantstellingsregeling Curatoren. Er is een beperkt bedrag toegewezen, louter beschikbaar voor verhaalsonderzoek. De curator kiest ervoor, gelet op het huidige boedelactief (dat inmiddels aan algemene faillissementskosten in feite opgesoupeerd), het op basis van de Garantstellingsregeling Curatoren toegekende bedrag te gebruiken om de deurwaarder opdracht te geven om nader verhaalsonderzoek te doen om te bezien of er daadwerkelijk concreet verhaal is. De curator wacht die nadere berichten af, alvorens daadwerkelijk een procedure in Nederland op te starten. Temeer, omdat gelet op het te vorderen bedrag (het tekort in het faillissement) het de verwachting is dat een aanzienlijk bedrag aan griffierechten zal moeten worden betaald. Het is in het belang van de boedel om eerst zeker te weten dat er voldoende verhaalsmogelijkheden zijn.

De curator heeft inmiddels van Dutch Global nadere informatie en toelichting ontvangen. Deze informatie wordt nader beoordeeld om te bezien of dat nog van aanvullende betekenis is in verband met een op te starten procedure. Nogmaals: procedure wordt opgestart nadat de uitkomst van het verhaalsonderzoek duidelijk zijn.

7.6 Paulianus handelen : zie 7.1.

Zie hiervoor onder 7.5.

Werkzaamheden : *nader onderzoek volgt*

Na beoordeling van de laatste input door Dutch Global en haar advocaat zal de concept dagvaarding worden gefinaliseerd, betekend en ingediend.

Eerst nader verhaalsonderzoek in overleg met de deurwaarder met het door de Garantstellingsregeling Curatoren toegewezen bedrag. Als de uitkomst daarvan bekend is, zal het vervolg worden bepaald.

8. Crediteuren

8.1 Boedelvorderingen

Salaris curator en verschotten mr Van den Sigtenhorst: voor de periode tot en met 10 mei 2016 vastgesteld op € 8.337,29 aan salaris en € 333,49 aan verschotten. Dit is inmiddels aan mr Van den Sigtenhorst uitgekeerd.

8.2 Pref. vord. van de fiscus : € 2.537,00

8.3 Pref. vord. van het UWV : nihil

8.4 Andere pref. crediteuren : nihil

8.5 Aantal concurrente crediteuren : 2

8.6 Bedrag concurrente crediteuren: tot op heden € 399.667,43

8.7 Verwachte wijze van afwikkeling:

Voormalig curator schreef: "Waarschijnlijk zal na verificatievergadering een uitkering aan schuldeisers plaatsvinden. Wanneer zulks zal geschieden is afhankelijk van de ontwikkelingen waar het betreft de kwestie rond het onbehoorlijk bestuur en de bestuurdersaansprakelijkheid."

De curator heeft evenwel aan de lijst toegevoegd de aanzienlijke vordering van Dutch Global alsook het salaris curator en verschotten tot en met 10 mei 2016. Bovendien dienen werkzaamheden omtrent aansprakelijkstelling te worden voortgezet. Dat maakt de prognose vooralsnog onzeker.

Werkzaamheden : nadere inventarisatie

9. Procedures

Zie punt 1.4. Verder niet van toepassing

10. Overig

10.1 Termijn afwikkeling faill. :

Ongewis in verband met moeizame contacten in Zuid-Afrika en nader onderzoek in verband met onbehoorlijk bestuur/bestuurdersaansprakelijkheid.

Nog niet bekend.

10.2 Plan van aanpak :

Vervolg geven aan de persoonlijke aansprakelijkstelling van de (feitelijk) bestuurders van Valbar B.V. door het doen van daarop gericht verder onderzoek en, indien daarvoor termen aanwezig zijn, en mogelijk na een aanspraak op de garantieregeling curatoren, daarop gerichte rechtsmaatregelen in te nemen.

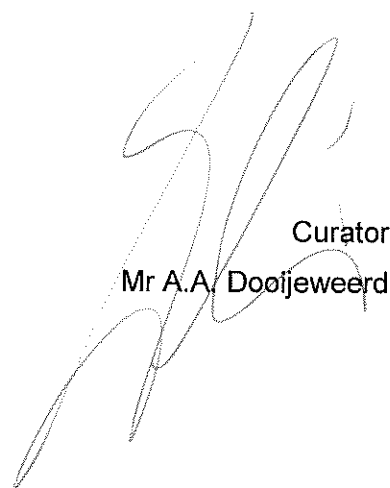
Na beoordeling van de laatste input door Dutch Global en haar advocaat zal de concept dagvaarding worden gefinaliseerd, betekend en ingediend.

In eerste instantie om in Nederland de bestuurdersaansprakelijkheid en de vordering tot voldoening van het tekort in het faillissement vast te doen stellen. Vervolgens zal het vervolg kunnen en moeten worden bepaald. Met name de mogelijkheid van verhaal. Daarvoor kan de toegekende vergoeding in het kader van de garantstellingsregeling gebruikt worden.

In eerste instantie is het nog steeds de bedoeling om in Nederland de bestuurdersaansprakelijkheid en de vordering tot voldoening van het tekort in het faillissement vast te doen stellen. Daarmee gaat evenwel een aanzienlijk bedrag aan griffierechten gepaard. Onduidelijk is nog of er voldoende verhaalsmogelijkheden zijn. Er is een beroep gedaan op de Garantstellingsregeling Curatoren. Het gevraagde bedrag is slechts deels toegewezen, namelijk ten behoeve van het doen van verhaalsonderzoek. Gelet op het boedelactief, dat gelet op de gemaakte algemene faillissementskosten als opgesoupeerd moet worden beschouwd, wordt ervoor gekozen om op grond van vorenstaande eerst de uitkomst van het verhaalsonderzoek af te wachten. Er is namelijk geen vergoeding toegekend op grond van de Garantstellingsregeling Curatoren om een procedure op te starten.

10.3 Indiening volgend verslag :
zo spoedig mogelijk doch binnen 6 maanden.
 Werkzaamheden : zie hiervoor.

Zutphen, 18 april 2019



Curator
 Mr A.A. Dooijeweerd

Bijlagen:

- 1. Tussentijds financieel**
- 2. Urenspecificaties**
- 3. Crediteurenlijsten**