

Tweede openbare verslag ex artikel 73a Faillissementswet in het faillissement van de besloten vennootschap SPOORFLEX SAFETY FIRST B.V.

inzake : de besloten vennootschap Spoorflex Safety First B.V., handelend onder de naam Spoorflex People First, Spoorflex Safety Equipment en Spoorflex Safety Solutions, statutair gevestigd te Rotterdam en kantoorhoudende te (3311 JG) Dordrecht aan de Burgemeester de Raadtsingel nr. 71

faillissementsnummer : F 10/201

datum faillissement : 10 september 2010

rechter-commissaris : Mr. A.J. van Spengen

curator : Mr. J.P.M. Borsboom
Borsboom & Hamm Advocaten
Postbus 156
2990 AD BARENDRECHT
tel.: 0180 - 642 000
fax: 0180 - 642 001
www.borsboomhamm.nl

eigen aangifte/op verzoek : de Rechtbank Rotterdam heeft de op 7 september 2010 de voorlopig verleende surséance van betaling op voordracht van de rechter-commissaris bij beschikking d.d. 10 september 2010 ingetrokken en tegelijkertijd het faillissement uitgesproken.

datum verslag : 8 februari 2011

verslagperiode : 7 oktober 2010 tot en met 7 februari 2011

1. FORMELE GEGEVENS VAN DE VENNOOTSCHAP

Verwezen wordt naar het eerste openbare verslag.

2. ACHTERGRONDEN / OORZAKEN FAILLISSEMENT

- 2.1 In het eerste verslag is gemeld dat de bestuurder (en ook de aandeelhouder(s)) het treinongeval in Stavoren en de daaruit voortvloeiende door ProRail uitgesproken schorsing om werkzaamheden op het spoor te mogen verrichten, als de directe oorzaak van het faillissement aanwijzen. De curator onderzoekt dit. Daarbij wordt ook gekeken of oorzaak en aanleiding niet worden vermengd.
- 2.2 Ter zake van het ongeval in Stavoren is een interne rapportage over de achtergrond inmiddels beschikbaar. Thans wordt gewacht op de rapportage van de Nationale Veiligheidsraad naar aanleiding van het ongeval. Aan de hand daarvan kan gezien worden of nadere stappen ondernomen dienen te worden (zoals door diverse belanghebbenden bepleit).

3. ACTIVA

- 3.1 De activa van de failliete vennootschap bestonden uit: inventaris (diverse bureauopstellingen en kasten, computerapparatuur en diverse kantoorattributen), diverse lansen, navigatiesystemen, telefoons, notebooks, diverse (bedrijfs)auto's en motoren, machines en handelsdebiteuren en overige vorderingen. De bank heeft een pandrecht op de machines, de transportmiddelen en de inventaris en de vorderingen.
- 3.2 Alle roerende activa van de failliete vennootschap zijn verkocht. De totale opbrengst beloopt circa EUR 200.000,--.
- Een deel van de aan de bank verpande activa (o.a. lansen, mobiele telefoons en navigatiesystemen) is door de curator verkocht. Hiervoor is een boedelbijdrage afgesproken van EUR 7.500,00; dit bedrag moet nog worden ontvangen van de bank.
 - De aan de bank verpande transportmiddelen zijn via een openbare veilig verkocht. De veilig heeft een bedrag van ruim EUR 75.000,00 opgeleverd. Dit bedrag is aan de pandhouder toegekomen.
 - Een mix van bodemgoederen en overige activa is deels via de veiling en deels onderhands door de curator verkocht. Dit heeft een bedrag van circa EUR 12.000,00 opgeleverd.

- 3.3 De curator heeft onderzoek gedaan naar de openstaande vorderingen van Spoorflex Safety First, die volgens opgave van Rabobank aan haar zijn verpand. Het is de curator gebleken dat een aanzienlijk deel van de vorderingen via de onderliggende overeenkomst respectievelijk algemene voorwaarden door een verpandingsverbod worden getroffen. Dat betekent dat deze vorderingen niet rechtsgeldig kunnen worden verpand. Dit impliceert dat die opbrengst van de debiteuren in de boedel valt.
- 3.4 Een en ander geldt in ieder geval voor de grootste debiteur, te weten BAM Rail B.V. Inmiddels heeft BAM Rail B.V. ruim EUR 650.000,00 aan de curator voldaan. De omvang van die vordering én het feit dat het ongeval in Stavoren (zie 2.2.) veroorzaakt werd toen de vennootschap werkzaamheden voor BAM Rail B.V. verrichtte, maakte het wenselijk dat met BAM Rail B.V. een regeling is getroffen als gemeld onder 7.1.
- 3.5 Rabobank en De Lage Landen hebben inmiddels voor ruim EUR 250.000,00 aan debiteuren geïncasseerd, waarvan naar de mening van de curator de opbrengst in de boedel behoort te vallen. Rabobank deelt die mening (nog) niet. Daarover wordt gecorrespondeerd.
- 3.6 Nog niet alle debiteuren zijn geïncasseerd. Getracht wordt om deze - in overleg met de pandhouder - in de komende verslagperiode te incasseren.
- 3.7 De curator heeft zich op het standpunt gesteld dat Rabobank Drechtsteden op 28 augustus 2010 wist dat Spoorflex Safety First B.V. in een zodanige toestand verkeerde dat het faillissement was te verwachten. Dit betekent dat Rabobank vanaf dat moment niet meer te goeder trouw is in de zin van artikel 54 Fw. Op basis daarvan is het de bank vanaf 28 augustus 2010 niet toegestaan de crediteringen van de rekening van Spoorflex Safety First B.V. als gevolg van betalingen van vorderingen te verrekenen met het debetsaldo op de rekening.
Deze vordering van de curator wordt door de Rabobank betwist.
- 3.8 Vanaf de datum van faillissement tot 26 oktober 2010 is de onderneming - met toestemming van de rechter-commissaris - voortgezet. Hierdoor kon de doorstart beter en geruislozer plaatsvinden. De voortzetting was alleen mogelijk wanneer aan de medewerkers lopende kosten (vooruit) werden betaald. Aangezien er geen boedelmekrediet was, heeft financiering uit de eerste baten (koopsom goodwill) plaatsgevonden. Op dagbasis zijn aan talrijke medewerkers tankvoorschotten betaald.

Daarnaast zijn kosten voor mobiele telefonie (mobiele bereikbaarheid is een voorwaarde om op/aan het spoor te mogen werken), de internetaansluitingen, incidentele kosten voor systeembeheer en verzekeringen betaald.

3.9 Betaling van die kosten heeft het mogelijk gemaakt dat in de periode tot de effectuering van de doorstart respectievelijk het einde van de opzegtermijn voor enkele honderdduizenden euro's aan baten zal worden gerealiseerd. De daar tegenover staande (boedel)kosten (met name salaris) zouden hoe dan ook verschuldigd zijn ex artikel 40 lid 2 Fw.

3.10 De curator heeft een bedrag van EUR 5.750,00 aan de bank betaald als gebruiksvergoeding voor de aan de bank verpande zaken vanaf de datum surseance tot de datum van teruggave / verkoop. Overige boedelkosten worden nog geïnventariseerd.

3.11 De curator heeft de bank verzocht het saldo van de G-rekening naar de Belastingdienst ter afwikkeling over te maken.

4. PASSIVA

4.1 Boedelvorderingen: EUR 1.234,00 + PM.

4.2 Preferente vordering fiscus: EUR 214.406,00.

4.3 Preferente schuldvordering UWV: PM

4.4 Voorlopig erkende concurrente schuldvorderingen (aantal: 129): EUR 851.581,89

4.5 Schuldvordering bank: circa EUR 1.000.000,00 (vóór uitwinning zekerheden).

4.6 Voorlopig betwiste schuldvorderingen: EUR 590.008,87.

Leasemaatschappijen hebben vorderingen ingediend die gevormd worden door de toekomstige termijnen, verminderd met de actuele handelswaarde van de ingenomen auto's. Die vorderingen lijken te fors. Omdat ook een groepsmaatschappij van

gefaillleerde medeschuldenaar is, zal overleg met deze gezocht worden om tot een reële waardering van de vordering te komen.

5. BOEKHOUDING / JAARSTUKKEN

- 5.1 Verwezen wordt naar het eerste openbare verslag.
- 5.2 De curator zal in de komende verslagperiode onderzoek naar de juistheid en de volledigheid van de administratie doen.
- 5.3 De boedel heeft na ommekomst van de opzegtermijn nog één medewerker een maand in dienst gehad om de administratie bij te werken, en de ontruiming (inclusief opslag administratie) voor te bereiden. Daarnaast zal het voormalige hoofd van de administratie op uurbasis nog werkzaamheden verrichten aan de administratie.
- 5.4 De gehele administratie is door een extern bureau veilig gesteld (dat wil zeggen: er zijn kopieën van alle bestanden gemaakt).

6. DUUROVEREENKOMSTEN

- 6.1 De huurovereenkomsten zijn beëindigd en de bedrijfspanden zijn opgeleverd.
- 6.2 Overige duurovereenkomsten zijn/zullen niet gestand worden gedaan.
- 6.3 Aan de medewerkers is een (door het externe salarisbureau verzorgde) jaaropgave gestuurd over het in 2010 genoten salaris.

7. ACTIVA-TRANSACTIE / DOORSTART

- 7.1 In het eerste verslag is gemeld dat de curator jegens BAM Rail B.V. een kort geding had aangespannen, aangezien BAM Rail B.V. in strijd met haar overeenkomst met Spoorflex Safety First B.V. diverse werknemers heeft benaderd om in dienst bij BAM Rail B.V. te treden.

De curator heeft - in overleg met de (beoogde) doorstartende partij - met BAM Rail B.V. een regeling getroffen, inhoudende dat zij haar openstaande vorderingen aan de curator zal voldoen (zie hierboven sub 3), zonder zich te beroepen op verrekening. Naar aanleiding hiervan heeft de curator het kort geding ingetrokken.

- 7.2 De doorstart is inmiddels gerealiseerd. De onderneming van de failliete vennootschap wordt door InRail B.V. voortgezet. Er zijn circa 25 werknemers bij de doorstarter in dienst getreden. In de activaovereenkomst is bepaald dat er voor goodwill een vast bedrag wordt betaald en daarnaast een variabel deel dat gebaseerd is op een bijdrage per (door medewerkers van SSF en Spoorflex) gewerkt uur in de periode tussen 11 oktober 2010 en 10 mei 2011. Contractueel zijn afspraken gemaakt over de verantwoording van die uren en het controlerecht van de curator. Het is op dit moment nog niet mogelijk om uitspraken te doen over de te verwachten opbrengst.
- 7.3 Dat slechts circa 25 medewerkers met de doorstartende onderneming zijn "meegegaan" heeft zijn oorzaak in het feit dat concurrerende ondernemingen én opdrachtgevers een slag hebben geleverd om de medewerkers van de vennootschap. De wereld van het spoor blijkt klein, en omdat de medewerkers voor meerdere opdrachtgevers werkten, hadden velen een goed zicht op hun capaciteiten. Vele partijen hebben daarom in dezelfde vijver gevestigd. De doorstarter heeft circa 80 % van de medewerkers een baan aangeboden, maar dat heeft slechts in circa 30 % geresulteerd in een nieuw dienstverband. Om de goodwill van de doorstarter zoveel mogelijk te beschermen is meerdere malen niet akkoord gegaan met vervroegde uitdiensttreding van medewerkers (zij waren nog "productief" voor de vennootschap tijdens de opzegtermijn). Ook zijn medewerkers aangesproken op schending van geheimhoudingsplicht.
- 7.4 In de periode tussen de datum van vastleggen van de afspraak over de doorstart (17 september 2010) en de feitelijke doorstart (11 oktober 2010) is voor rekening van de boedel gewerkt. Ook na 11 oktober 2010 zijn nog circa twee weken door enkele medewerkers diensten verricht ten behoeve van de boedel.
- 7.5 Voor het overige wordt verwezen naar het eerste openbare verslag.

8. LOPENDE PROCEDURES

De failliete vennootschap is verwickeld in een procedure met een ex-werknemer. Aan deze was vanaf maart 2010 geen salaris meer betaald in verband met een conflict. De curator heeft gesprekken met de betrokkenen gehad en de omvangrijke processtukken bestudeerd. Er bestaat geen goede grond om de werknemer zijn recht op salaris te ontfangen en de curator heeft de loonvordering daarom erkend.

9. PAULIANEUZE TRANSACTIES

9.1 De failliete vennootschap hield tot 26 oktober 2009 de meerderheid van de aandelen in de vennootschap Bovenleiding Services B.V., gevestigd te Dordrecht. Op 27 oktober 2009 heeft de vennootschap haar aandelen in Bovenleiding door middel van een notariële akte aan haar enig aandeelhouder Rijpo Beheer geleverd. Blijkens de leveringsakte zijn partijen een koopsom overeengekomen van EUR 99.146,00.

De curator onderzoekt de rechtmatigheid van deze transactie.

9.2 Ook de boekhouding zal nader onderzocht worden op mogelijke paulianeuze transacties.

10. BESTUURDERSAANSPRAKELIJKHEID

In onderzoek.

11. VOORUITZICHTEN VOOR CREDITEUREN

Over de vooruitzichten van de crediteuren valt op dit moment nog niet voldoende concreet iets te zeggen. Eerst dient de omvang van de boedelvorderingen duidelijk te zijn.

12. BOEDELACTIEF / FAILLISSEMENTSREKENING

Het saldo van de boedelrekening bedraagt op dit moment EUR 671.449,57 (waarbij al rekening is gehouden met een nog te betalen bedrag van EUR 297,50).

13. NOG TE VERRICHTEN WERKZAAMHEDEN

Nog te verrichten werkzaamheden:

- afwikkelen activatransactie;
- incasso niet-verpande vorderingen;
- overleg Rabobank;
- inventariseren schuldpositie;
- onderzoek administratie;
- onderzoek paulianeuze transacties;
- onderzoek bestuurdersaansprakelijkheid.

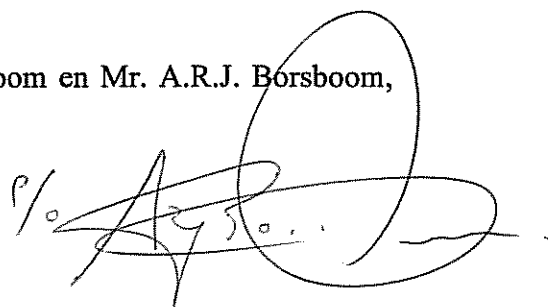
14. GEWERKTE UREN

In deze verslagperiode zijn door de curator en (een) medewerk(st)er(s) van de curator 327 uren en 55 minuten aan het faillissement besteed. In totaal zijn 449 uren aan dit dossier besteed.

Aan dit globale verslag kunnen geen rechten worden ontleend.

Inlichtingen kunnen worden verkregen bij Mr. J.P.M. Borsboom en Mr. A.R.J. Borsboom, zie bovenstaand adres.

Barendrecht, 8 februari 2011


Mr. A.R.J. Borsboom
J.P.M. Borsboom,
curator