

Derde 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 : 5 augustus 2011

verslagperiode : 8 februari 2011 t/m 5 augustus 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 vermoedt echter dat er meerdere oorzaken aan dit faillissement ten grondslag liggen. De curator is daarom een onderzoek gestart naar de oorzaken van het faillissement. In de komende verslagperiode zal hieromtrent meer duidelijkheid worden verkregen.

- 2.2 *De curator is nog steeds in afwachting van de rapportage van de Nationale Veiligheidsraad naar aanleiding van het ongeval. Zodra de rapportage is ontvangen zal de curator zich beraden of er nadere stappen jegens derden moeten worden ondernomen.*

3. ACTIVA

- 3.1 De roerende activa van de failliete vennootschap is - in overleg met de Rabobank - verkocht. De totale opbrengst beloopt circa EUR 200.000,--.

- 3.2 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 zijn verpand. Dit impliceert dat die opbrengst van de debiteuren in de boedel valt.

Ten aanzien van de debiteuren BAM Rail B.V. en DIBEC B.V. heeft de Rabobank erkend dat er een verpandingsverbod is overeengekomen. Dit heeft ertoe geleid dat BAM Rail B.V. inmiddels ruim EUR 650.000,00 aan de curator heeft voldaan.

De curator heeft zich echter ook op het standpunt gesteld dat het gestelde pandrecht van Rabobank op de vorderingen van Spoorflex Safety First op Mobilis B.V., NS Reizigers B.V., NedTrain B.V., Strukton c.s. en VolkerRail Logistics B.V. niet

rechtsgeldig is. Dit wordt door Rabobank betwist. Hierover is diverse malen gecorrespondeerd, maar dit heeft niet tot het gewenste resultaat geleid. De curator heeft daarom een procedure jegens de Rabobank aanhangig gemaakt. De procedure staat voor conclusie van antwoord aan de zijde van de Rabobank.

- 3.3 De Rabobank heeft de incasso van de debiteuren op zich genomen. De curator zal in overleg met de pandhouder trachten de debiteuren die nog niet hebben betaald te incasseren.
- 3.4 De curator heeft zich op het standpunt gesteld dat Rabobank Drechtsteden op 2 september 2010 wist dat Spoorflex Safety First B.V. in een zodanige toestand verkeerde dat het faillissement was te verwachten. Op deze datum is de bank in kennis gesteld over de financiële situatie van de vennootschap en het besluit om surseance van betaling aan te vragen. Dit betekent dat Rabobank vanaf dat moment niet meer te goeder trouw is in de zin van artikel 54 Fw. *Op grond van dit artikel is het Rabobank vanaf 2 september 2010 niet toegestaan de crediteringen van de rekening van Spoorflex Safety First B.V. als gevolg van betalingen van de niet-verpande vorderingen op de bankrekening van Spoorflex Safety First te verrekenen met het debetsaldo op de rekening.*

De curator vordert in de in sub 3.2. van dit verslag genoemde procedure veroordeling van Rabobank tot betaling van het volledige bedrag dat vanaf 2 september 2010 op de bankrekening van Spoorflex Safety First is ontvangen van debiteuren wiens vordering niet rechtsgeldig is verpand.

- 3.5 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 en zijn er baten voor de boedel gerealiseerd. *Verwezen wordt naar sub 7.2 van dit verslag.*
- 3.6 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, zonder zich te beroepen op verrekening. Naar aanleiding hiervan heeft de curator het kort geding ingetrokken.

Inmiddels is gebleken dat BAM Rail B.V. nog niet alle openstaande facturen heeft betaald. Ook heeft zij een deel van de facturen betaald aan de doorstarter. De curator tracht te bewerkstelligen dat alle openstaande facturen van BAM Rail B.V. aan de boedel worden betaald. Vgl. sub 7.2 onder a van dit verslag.

4. PASSIVA

4.1 Boedelvorderingen: *EUR 863.332,39 + PM.*

4.2 Preferente vordering fiscus: *EUR 216.089,00.*

4.3 *Preferente schuldvordering UWV: EUR 290.276,00*

4.4 Voorlopig erkende concurrente schuldvorderingen (*aantal: 138*): *EUR 988.992,77.*

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

4.6 Voorlopig betwiste schuldvorderingen: *EUR 595.469,65.*

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

5. BOEKHOUDING / JAARSTUKKEN

5.1 De gehele administratie is door een extern bureau veilig gesteld. De curator hoopt in de komende verslagperiode onderzoek naar de juistheid en de volledigheid van de administratie te doen.

5.2 Voor het overige wordt verwezen naar de eerste twee openbare verslagen.

6. DUUROVEREENKOMSTEN

Verwezen wordt naar de eerste twee openbare verslagen.

7. ACTIVA-TRANSACTIE / DOORSTART

- 7.1 De doorstart is inmiddels gerealiseerd. 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 ad EUR 50.000,00 en daarnaast een variabel deel dat gebaseerd is op een bijdrage per (door medewerkers van Spoorflex Safety First B.V. en Spoorflex B.V.) 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.

De doorstarter heeft een overzicht verstrekt met daarin de uren die de ex-werknemers van Spoorflex Safety First B.V. en Spoorflex B.V. ten behoeve van de doorstarter hebben gewerkt. De curator heeft dit overzicht onderzocht en hierover enkele vragen gesteld. Uiteindelijk hebben partijen vastgesteld dat de doorstarter een bedrag ad EUR 95.659,50 aan goodwill aan de boedel is verschuldigd. Hierop moet het reeds betaalde vaste deel ad EUR 50.000,00 in mindering worden gebracht, zodat de boedel EUR 45.659,50 van de doorstarter heeft te vorderen.

De doorstarter heeft dit bedrag nog niet aan de boedel voldaan. In de komende verslagperiode zal deze vordering worden geïncasseerd.

- 7.2 *In de periode na faillissementsdatum zijn de werkzaamheden met toestemming van de rechter-commissaris voortgezet. Deze werkzaamheden zijn op te delen in drie perioden:*
- a. de eerste periode loopt vanaf faillissementsdatum tot en met 20 september 2010;*
 - b. de tweede periode loopt vanaf 21 september 2010 tot en met 10 oktober 2010;*
 - c. de derde periode loopt vanaf 11 oktober tot en met 26 oktober 2010.*

Ad. a.

De werkzaamheden uitgevoerd in periode a zijn gefactureerd door Spoorflex Safety First B.V. Inmiddels is gebleken dat niet alle facturen zijn voldaan door de

opdrachtgevers. Ook is gebleken dat een deel van de facturen is betaald aan de doorstarter. De curator heeft de verstuurde facturen inmiddels ontvangen en onderzoekt welke facturen niet zijn voldaan of zijn betaald aan de doorstarter. Het onderzoek is nog niet geheel afgerond.

Ad b.

In de periode van 21 september 2010 tot en met 11 oktober 2010 zijn de werkzaamheden gefactureerd door de doorstarter. De doorstarter heeft diverse overzichten verstrekt met daarin de gemaakte omzet in deze periode. Hierover zijn door de curator diverse vragen gesteld. Inmiddels is de omzet die in deze periode is behaald en ten goede komt aan de boedel, is vastgesteld op een bedrag van EUR 267.664,43.

Ad c.

Ook na 11 oktober 2010 zijn nog circa twee weken door enkele medewerkers (die niet in dienst zijn getreden van de doorstarter) diensten verricht ten behoeve van de boedel. De behaalde omzet in deze periode is meegenomen in het bedrag vermeld onder b.

8. LOPENDE PROCEDURES

De failliete vennootschap is verwikkeld 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.

Deze procedure is op 9 juni 2011 doorgehaald in verband met het faillissement.

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.

Het onderzoek naar deze transactie loopt nog.

9.2 *Het onderzoek naar andere paulianeuze transacties is nog niet afgerond.*

10. BESTUURDERSAANSPRAKELIJKHEID

In onderzoek.

11. GARANTSTELLINGREGELING

Niet van toepassing.

12. 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 boedel en de boedelvorderingen duidelijk te zijn.

13. BOEDELACTIEF / FAILLISEMENTSREKENING

13.1 *Het gerealiseerde actief bedraagt EUR 739.745,54. Hierop zijn reeds in mindering gebracht een voorschot op het salaris van de curator, het salaris van diverse oproepkrachten, tankvoorschotten van de werknemers, deurwaarderskosten en nog diverse andere kosten.*

13.2 Het saldo op de faillissementsrekening bedraagt per heden *EUR 547.272,13.*

14. NOG TE VERRICHTEN WERKZAAMHEDEN

Nog te verrichten werkzaamheden:

- *financiële afwikkeling activatransactie;*

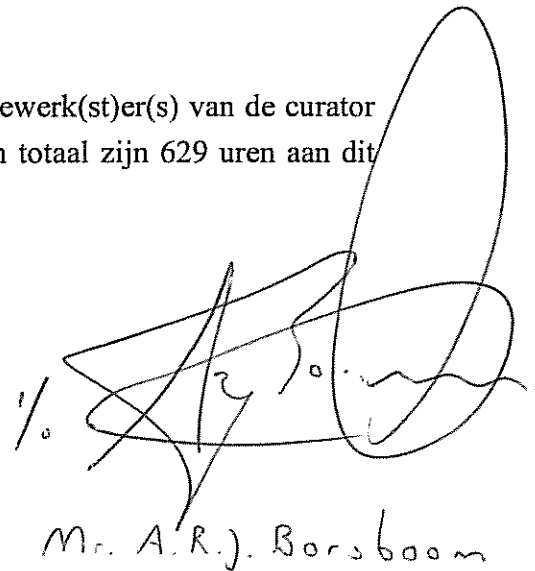
- *procedure Rabobank;*
- *onderzoek oorzaken faillissement;*
- onderzoek administratie;
- onderzoek paulianeuze transacties;
- onderzoek bestuurdersaansprakelijkheid.

15. GEWERKTE UREN

In deze verslagperiode zijn door de curator en (een) medewerk(st)er(s) van de curator 179 uren en 40 minuten aan het faillissement besteed. In totaal zijn 629 uren aan dit dossier besteed.

Aan dit globale verslag kunnen geen rechten worden ontleend.

Barendrecht, 5 augustus 2011

A handwritten signature in black ink, appearing to read 'J.P.M. Borsboom', with a large, loopy flourish extending upwards and to the right.

J.P.M. Borsboom,
curator