

Het papieren verslag is identiek aan het digitale verslag.

Vijfde 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 Raadsingel 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 : 24 mei 2012

verslagperiode : 28 november 2011 tot en met 23 mei 2012

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.

Uit een onderzoek van de curator naar de oorzaken van het faillissement komt naar voren dat het ongeval te Stavoren niet de enige oorzaak is van het faillissement. Tot 2008 kende Spoorflex Safety First B.V. een redelijk bloeiend bestaan. In 2008 heeft Spoorflex Safety First B.V. een failliete onderneming doorgestart en gevoegd bij de bestaande activiteiten. De integratie met het overgenomen bedrijf is echter niet soepel verlopen. Daarna is de omzet aanzienlijk teruggelopen. Dit is onder meer veroorzaakt door de economische recessie en de strenge winters. Ondanks de teruglopende omzet zijn de kosten gelijk gebleven. Het is de curator opgevallen dat de (vaste) kosten van Spoorflex Safety First B.V. (te) hoog waren, onder meer veroorzaakt door hoge salarissen.

Voorgaande heeft erin geresulteerd dat in 2009 een fors verlies is geleden, zodat de liquiditeitspositie van Spoorflex Safety First B.V. is aangetast. In 2010 is er geen herstel opgetreden, en na het ongeval te Stavoren, de negatieve publiciteit en de stilstand van het bedrijf was er onvoldoende uitzicht dat Spoorflex Safety First B.V. haar exploitatie weer winstgevend zou kunnen maken en haar schuldeisers zou kunnen betalen. Het ongeval te Stavoren lijkt daarom niet de oorzaak van het faillissement, maar wel de aanleiding dat het faillissement reeds in september 2010 is uitgesproken.

- 2.2 *Voor de ontwikkelingen ter zake de gevolgen van het ongeval te Stavoren wordt verwezen naar sub 3.9 e.v. van dit verslag.*

3. ACTIVA

Verpandingsverboden

- 3.1 De curator heeft onderzoek gedaan naar het pandrecht op de debiteuren van Rabobank. Ten aanzien van de debiteuren BAM Rail B.V. en DIBEC B.V. heeft Rabobank erkend dat er een verpandingsverbod is overeengekomen, zodat het pandrecht niet tot stand is gekomen. De curator heeft zich 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. De curator heeft daarom een procedure jegens Rabobank aanhangig gemaakt.

- 3.2 In deze procedure heeft de curator zich ook 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. Dit betekent dat Rabobank vanaf dat moment niet meer te goeder trouw is in de zin van artikel 54 Fw, zodat het Rabobank vanaf 2 september 2010 niet was toegestaan de crediteringen van de rekening van Spoorflex Safety First B.V. als gevolg van betalingen van de niet-verpande vorderingen te verrekenen met het debetsaldo op de rekening.

De curator vordert in deze procedure dan ook 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 is verpand. *De totale vordering van de curator bedraagt circa EUR 250.000,00.*

- 3.3 *Op 7 december 2011 heeft er een comparitie van partijen plaatsgevonden. Tijdens deze mondelinge behandeling heeft de curator - met toestemming van de rechter-commissaris - een minnelijke regeling met Rabobank getroffen, inhoudende dat Rabobank tegen finale kwijting een bedrag van EUR 200.000,00 op de boedelrekening zou voldoen. Dit bedrag is inmiddels op de boedelrekening gestort.*

G-rekening

- 3.4 *Er is na faillissementsdatum een bedrag van EUR 49.909,62 op de g-rekening van Spoorflex Safety First B.V. bij Rabobank ontvangen. Door een faillissement is het pandrecht van de Belastingdienst vervallen, hetgeen betekent dat crediteringen na faillissementsdatum toekomen aan de boedel, tenzij de onderliggende vorderingen rechtsgeldig zijn verpand aan de bank.*
- 3.5 *De betalingen op de g-rekening zijn ontvangen van de in sub 3.1. van dit verslag genoemde debiteuren. Aangezien het saldo van de g-rekening in de in sub 3.1 - 3.4 genoemde procedure buiten beschouwing is gebleven, is opnieuw discussie met Rabobank ontstaan.*

- 3.6 *De curator heeft - met goedkeuring van de rechter-commissaris - een schikking getroffen met Rabobank. Een bedrag van EUR 33.446,31 komt toe aan de boedel, en het restant ad EUR 16.463,31 komt toe aan Rabobank. Het bedrag van EUR 33.446,31 is op de verslagdatum nog niet op de boedelrekening ontvangen.*

Debiteuren

- 3.7 *Rabobank heeft de incasso van de debiteuren op zich genomen. Na overleg met Rabobank is het de curator gebleken dat nagenoeg alle pré-faillissementsdebiteuren hun vorderingen hebben voldaan. In totaal is er een bedrag van EUR 816.507,39 ontvangen van debiteuren, waaronder begrepen de in sub 3.3 van dit verslag genoemde schikkingsbedrag. De thans resterende vorderingen zijn niet-incasseerbaar.*
- 3.8 *BAM Rail B.V. heeft alle openstaande facturen betaald. Verwezen wordt naar het vierde openbare verslag.*

Ongeval te Stavoren

- 3.9 *In juli 2010 vindt in Stavoren een treinongeluk plaats, waarbij een Spenotrein - die in opdracht van BAM Rail B.V. slijpwerkzaamheden uitvoert - door een stootblok op het station Stavoren rijdt en een ravage veroorzaakt. Verantwoordelijk voor de uitvoering van de opdracht is BAM Rail B.V. Zij maakte hiervoor gebruik van materiaal en bedieners van het Italiaanse bedrijf Speno. De Spenotrein reed onder het veiligheidsattest en treinnummer van BAM Rail. De bedienaars van het materieel zijn veelal Italianen die de Nederlandse taal niet machtig zijn en geen bevoegdheid hebben om in Nederland als machinist te werken. Daarom is ervoor gekozen dat bij het rijden van de Spenotreinen een pilot / werktreinbegeleider wordt aangewezen. De pilot was in de nacht van het ongeval een werknemer van Spoorflex Safety First B.V. Door dit ongeval hebben diverse betrokkenen omvangrijke schade geleden.*
- 3.10 *Uit de rapportage van de Nationale Veiligheidsraad is gebleken dat Spoorflex Safety First B.V. diverse verwijten valt te maken. Mede naar aanleiding hiervan is Spoorflex Safety First B.V. door ProRail B.V. en BAM Rail B.V. aansprakelijk gesteld op grond van onrechtmatig handelen voor de schade. De schade van ProRail B.V., bestaande uit de door haar geleden schade en de schade waarvoor zij aansprakelijk is gesteld, bedraagt ruim EUR 8.000.000,00.*

- 3.11 *Indien vast komt te staan dat Spoorflex Safety First B.V. aansprakelijk is voor de schade van BAM Rail B.V. en ProRail B.V., krijgt zij een vordering op haar aansprakelijkheidsverzekeraar. Deze vordering valt in de faillissementsboedel. De gelaedeerden - BAM Rail B.V. en ProRail B.V. - hebben een bevoorrechte vordering op de boedel op grond van artikel 3:287 BW. Zij dienen echter wel mee te delen in de omslag van de faillissementskosten.*
- 3.12 *Thans wordt door de betrokken partijen de mogelijkheid tot een minnelijke regeling onderzocht. Indien blijkt dat dit geen haalbare weg is, zal er geprocedeerd moeten worden over de eventuele aansprakelijkheid van Spoorflex Safety First B.V.*

4. PASSIVA

- 4.1 Boedelvorderingen: EUR 862.393,30 + PM.
Het UWV heeft een boedelvordering ingediend ten bedrage van EUR 858.359,54. De curator heeft in de afgelopen verslagperiode de boedelvordering van het UWV gecontroleerd. Naar aanleiding van dit onderzoek dient te worden geconcludeerd dat de door het UWV ingediende vorderingen juist zijn.
- 4.2 Preferente vordering fiscus: EUR 216.623,00.
- 4.3 Preferente schuldvordering UWV: EUR 290.276,00.
Zie sub 4.1 van dit verslag.
- 4.4 Voorlopig betwiste preferente schuldvorderingen: PM.
ProRail B.V. en BAM Rail B.V. hebben voorwaardelijke vorderingen ingediend ter zake het ongeval te Stavoren. Verwezen wordt naar sub 3.9 e.v. van dit verslag.
- 4.5 Voorlopig erkende concurrente schuldvorderingen: EUR 1.005.441,77.
(aantal crediteuren: 158)
- 4.6 Schuldvordering bank: circa EUR 1.000.000,00 (vóór uitwinning zekerheden).
- 4.7 Voorlopig betwiste schuldvorderingen: EUR 610.228,91.

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 in de toekomst overleg met deze gezocht worden om tot een reële waardering van de vordering te komen.

5. BOEKHOUDING / JAARSTUKKEN

Er is voldaan aan de verplichtingen van artikel 2:10 en 2:394 van het Burgerlijk Wetboek. Verwezen wordt naar het vierde openbare verslag.

6. DUUROVEREENKOMSTEN

Verwezen wordt naar de eerste twee openbare verslagen.

7. ACTIVA-TRANSACTIE / DOORSTART

Goodwill

- 7.1 De doorstart is gerealiseerd. Uiteindelijk hebben partijen vastgesteld dat de doorstarter een bedrag ad EUR 95.659,50 was verschuldigd. Hiervan is EUR 89.604,00 op de boedelrekening van Spoorflex Safety First B.V. ontvangen. Het restant van EUR 6.055,50 is op de boedelrekening van Spoorflex B.V. betaald.

Werkzaamheden na faillissementsdatum

- 7.2 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. In deze periode zijn ook nog werkzaamheden gefactureerd die betrekking hebben op de periode vóór faillissementsdatum.

Vast is komen te staan dat in de hiervoor vermelde periode in totaal een bedrag ad EUR 412.363,57 is gefactureerd aan opdrachtgevers. Hiervan heeft EUR 150.822,21 betrekking op de periode vanaf faillissementsdatum.

Nagenoeg alle debiteuren hebben hun vordering voldaan. Met één debiteur is een minnelijke regeling getroffen in verband met door Spoorflex Safety First b.v. veroorzaakte schade en betwiste facturen. Uiteindelijk is er een bedrag van EUR 133.632,24 op de boedelrekening voldaan.

Ad b.

In de periode van 21 september 2010 tot en met 11 oktober 2010 zijn de werkzaamheden gefactureerd door de doorstarter. De in deze periode behaalde omzet, die ten goede komt aan de boedel, is vastgesteld op een bedrag van EUR 271.976,11. *Dit bedrag is geheel op de boedelrekening ontvangen*

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

Verwezen wordt naar het derde openbare verslag.

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 B.V. geleverd. Blijkens de leveringsakte zijn partijen een koopsom overeengekomen van EUR 99.146,00.

De curator heeft deze transactie is onderzocht, maar gebleken is dat onvoldoende kan worden aangetoond dat de (gezamenlijke) crediteuren van Spoorflex Safety First B.V. schade hebben geleden door deze transactie, en dat er aan de zijde van Rijpo Beheer B.V. sprake was van wetenschap van benadeling. Naar aanleiding hiervan ziet de curator geen reden om maatregelen jegens Rijpo Beheer B.V. te nemen.

- 9.2 *Voor het overige is uit de administratie niet gebleken dat zich paulianeuze transacties hebben voorgedaan.*

10. BESTUURDERSAANSPRAKELIJKHEID

Verwezen wordt naar het vierde openbare verslag.

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. *Dit vindt onder meer haar oorzaak in het feit dat er nog geen duidelijkheid bestaat over de aansprakelijkheid en de afwikkeling van door het ongeval te Stavoren veroorzaakte schade.*

13. BOEDELACTIEF / FAILLISEMENTSREKENING

- 13.1 Het gerealiseerde actief bedraagt *EUR 1.372.584,30*.

Hierop zijn de boedelkosten reeds in mindering gebracht. De boedelkosten bestaan onder ander uit een voorschot op het salaris van de curator, het salaris van diverse oproepkrachten, tankvoorschotten van de werknemers, deurwaarderskosten en leaseautokosten.

13.2 Het saldo op de faillissementsrekening bedraagt per heden *EUR 1.034.585,30*.

14. NOG TE VERRICHTEN WERKZAAMHEDEN

Nog te verrichten werkzaamheden:

- *onderzoek minnelijke regeling met betrekking tot het ongeval te Stavoren.*

15. GEWERKTE UREN

In deze verslagperiode zijn door de curator en (een) medewerk(st)er(s) van de curator 144 uren en 15 minuten aan het faillissement besteed. In totaal zijn 892 uren en 16 minuten aan dit faillissement besteed.

Aan dit globale verslag kunnen geen rechten worden ontleend.

Barendrecht, 24 mei 2012

A handwritten signature in black ink, consisting of a large, stylized 'B' followed by a series of loops and a long horizontal stroke extending to the right.

J.P.M. Borsboom,
curator