

Het papieren verslag is identiek aan het digitale verslag.

Zevende 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 : 21 mei 2013

verslagperiode : 22 november 2012 tot en met 20 mei 2013

1. FORMELE GEGEVENS VAN DE VENNOOTSCHAP

Verwezen wordt naar het eerste openbare verslag.

2. ACHTERGRONDEN / OORZAKEN FAILLISSEMENT

Voor de achtergronden en de oorzaken van het faillissement van Spoorflex Safety First B.V. wordt verwezen naar het vijfde openbare verslag.

3. ACTIVA

Verpandingsverboden

- 3.1 Voor de procedure tegen Rabobank ten aanzien van de verpandingsverboden - en de daaruit voortvloeiende minnelijke regeling - wordt verwezen naar het vijfde openbare verslag.

G-rekening

- 3.2 Er is na faillissementsdatum een bedrag van EUR 49.909,62 op de g-rekening van Spoorflex Safety First B.V. bij Rabobank ontvangen. Uit het vijfde openbare verslag is gebleken dat de curator - met goedkeuring van de rechter-commissaris - een schikking heeft getroffen met Rabobank over dit saldo. Dit heeft ertoe geleid dat er in de afgelopen verslagperiode een bedrag van EUR 33.446,31 op de boedelrekening is ontvangen.

Debiteuren

- 3.3 De debiteurenincasso is afgerond. Verwezen wordt naar het vierde en vijfde verslag.

Ongeval te Stavoren

- 3.4 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 International SA. 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.

- 3.5 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., BAM Rail B.V. en Speno International SA aansprakelijk gesteld voor de schade. De totale schade waarvoor Spoorflex Safety First B.V. aansprakelijk wordt gehouden bedraagt circa EUR 9.850.000,00. ProRail B.V. en BAM Rail B.V. worden ook voor deze schade aansprakelijk gehouden.
- 3.6 Spoorflex Safety First B.V. had twee aansprakelijkheidsverzekeringen afgesloten. De eerste verzekering is afgesloten bij Zurich Insurance PLC. Het verzekerd bedrag per aanspraak bedraagt onder deze polis maximaal EUR 5.000.000,00.
De tweede verzekering is - via Rabobank Drechtsteden - afgesloten bij N.V. Interpolis Schade. Het verzekerd bedrag per aanspraak bedraagt onder deze polis maximaal EUR 2.500.000,00.
- 3.7 De advocaat van (één van de verzekeraars van) Spoorflex Safety First B.V. heeft kenbaar gemaakt dat de aansprakelijkheid van Spoorflex Safety First B.V. niet wordt erkend. Het ligt daarom niet langer in de lijn der verwachting dat er een minnelijke regeling zal worden getroffen met ProRail B.V. en BAM Rail B.V. Vermoedelijk zal er een procedure worden opgestart om de eventuele aansprakelijkheid van Spoorflex Safety First B.V. vast te stellen.

De advocaat van één van de verzekeraars van Spoorflex Safety First B.V. heeft kenbaar gemaakt dat de verzekeraar de kosten van (een) eventuele procedure(s) omtrent de aansprakelijkheid van Spoorflex Safety First B.V. voor haar rekening zal nemen. Deze verzekeraar heeft zich jegens ProRail B.V., BAM Rail B.V. en Speno International SA op het standpunt gesteld dat iedere aansprakelijkheid van Spoorflex Safety First B.V. wordt betwist. ProRail B.V. en BAM Rail B.V. hebben de aansprakelijkstelling gehandhaafd.

Nadien hebben de curator noch de verzekeraars iets vernomen van ProRail B.V., BAM Rail B.V. of Speno International SA. In de komende verslagperiode zal worden afgewacht of deze partijen alsnog een procedure zullen opstarten om de aansprakelijkheid vast te stellen, of dat zij willen onderhandelen over een minnelijke regeling.

- 3.8 Indien vast komt te staan dat Spoorflex Safety First B.V. aansprakelijk is voor de hiervoor genoemde schade, dan krijgt zij een vordering op haar aansprakelijkheidsverzekeraars. Deze vorderingen vallen in de faillissementsboedel. De gelaedeerden - waaronder BAM Rail B.V., ProRail B.V. en Speno International SA - 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. Dit betekent dat de boedel belang heeft bij (de uitkomst van) een mogelijke procedure. Wanneer Spoorflex Safety First B.V. wordt veroordeeld, ontstaat er namelijk nieuw actief.
- 3.9 De curator heeft onderzocht of het mogelijk is om de vorderingen op de aansprakelijkheidsverzekeraars te cederen aan een derde. Het is gebleken dat het - op grond van de wet en de jurisprudentie - mogelijk is om dergelijke vorderingen over te dragen. De curator zal onderzoeken of er gegadigden zijn om deze vordering over te nemen, zodat het faillissement eerder kan worden afgewikkeld.

De curator is met de (advocaat van) een van de verzekeraars is overeengekomen dat de curator de vorderingen van Spoorflex Safety First B.V. op deze verzekeraar niet zal cederen aan een derde, onder de voorwaarde dat de verzekeraar alle kosten van een eventuele procedure omtrent de aansprakelijkheid van Spoorflex Safety First B.V. voor haar rekening zal nemen.

Aansprakelijkheid Rabobank

- 3.10 Spoorflex Safety First B.V. noch Rabobank hebben een (schade)aanspraak gemeld bij Interpolis tijdens de geldigheidsduur van de verzekering. Ook is door Spoorflex Safety First B.V. en Rabobank geen melding gemaakt van het ongeval te Stavoren. Naar aanleiding hiervan heeft Interpolis zich op het standpunt gesteld dat zij geen dekking verleent voor de uit het ongeval voortvloeiende schade.
- 3.11 De curator heeft zich voorshands op het standpunt gesteld dat Rabobank haar zorgplicht jegens Spoorflex Safety First B.V. heeft geschonden. De curator heeft betoogd dat Rabobank als assurantietussenpersoon verplicht was erop toe te zien dat tijdig alle mededelingen omtrent het ongeval te Stavoren aan Interpolis werden gedaan. Rabobank dient namelijk tegenover haar opdrachtgevers de zorg te betrachten die van een redelijk bekwaam en redelijk handelend beroepsgenoot mag worden verwacht. Ondanks dat Rabobank op de hoogte was van het ongeval, heeft zij nagelaten maatregelen te nemen om te bewerkstelligen dat Spoorflex Safety First B.V.

haar dekking bij Interpolis niet zou verliezen. De curator heeft Rabobank aansprakelijk gesteld voor de geleden en de nog te lijden schade. De omvang van de schade is op dit moment nog onbekend.

- 3.12 Rabobank heeft de aansprakelijkheid gemotiveerd betwist. *De curator heeft Rabobank kenbaar gemaakt zijn standpunt (voorlopig) te handhaven. Tevens is afgesproken dat de ontwikkelingen omtrent de vaststelling van de mogelijke aansprakelijkheid van Spoorflex Safety First B.V. worden afgewacht. Zolang daarover geen duidelijkheid bestaat, is het ook niet mogelijk om uitsluitsel te geven over de omvang van de schade. Voorts heeft de curator Rabobank erop gewezen dat zowel Rabobank (en Interpolis) als Zürich belang hebben bij een afwijzing van de aansprakelijkheid, zodat het de voorkeur verdient dat de verzekeraars gezamenlijk optrekken.*

4. PASSIVA

- 4.1 Boedelvorderingen: EUR 941.583,70 + PM.

Het UWV heeft een boedelvordering ingediend ten bedrage van EUR 858.359,54. De curator heeft de boedelvordering van het UWV gecontroleerd. Naar aanleiding van dit onderzoek dient te worden geconcludeerd dat de door het UWV ingediende vorderingen juist zijn.

In de zesde verslagperiode zijn de boedelvorderingen van het UWV ad EUR 858.359,54 en de verhuurder ad EUR 4.033,76 middels een tussentijdse uitkering voldaan.

In deze verslagperiode heeft het UWV een aanvullende vordering ad EUR 79.190,40 ingediend. De vordering ziet op de door het Bedrijfspensioenfonds te vorderen pensioenpremies over de periode na faillissementsdatum. Deze vordering heeft het UWV van het Bedrijfspensioenfonds overgenomen.

- 4.2 Preferente vordering fiscus: EUR 216.623,00.

- 4.3 Preferente schuldvordering UWV: EUR 290.276,00.

- 4.4 Voorlopig betwiste preferente schuldvorderingen: *EUR 8.292.873,10 + PM.*
ProRail B.V., BAM Rail B.V. en *Speno International SA* (en/of dienst verzekeraars) hebben voorwaardelijke vorderingen ingediend ter zake het ongeval te Stavoren. Verwezen wordt naar sub 3.4 e.v. van dit verslag.
- 4.5 Voorlopig erkende concurrente schuldvorderingen: *EUR 2.196.893,10.*
(aantal crediteuren: 163)
- 4.6 Schuldvordering bank: circa EUR 1.000.000,00 (vóór uitwinning zekerheden).
- 4.7 Voorlopig betwiste schuldvorderingen: EUR 25.957,75.
Een van de leasemaatschappijen had een vordering *ten bedrage van EUR 572.561,90* ingediend die gevormd werd door de toekomstige leasetermijnen, verminderd met de actuele handelswaarde van de ingenomen auto's. De curator heeft deze vordering geplaatst op de lijst der voorlopig betwiste concurrente schuldvorderingen, omdat de juistheid van deze vordering nog niet door de curator was vastgesteld.
Deze leasemaatschappij is een procedure gestart tegen drie aan Spoorflex Safety First B.V. gelieerde vennootschappen *uit hoofde van een door deze vennootschappen afgegeven garantverklaring.* Deze partijen hebben een minnelijke regeling getroffen, inhoudende dat de aangesproken vennootschappen in totaal een bedrag van EUR 530.000,00 aan de leasemaatschappij hebben betaald. *De leasemaatschappij heeft het restant van haar vordering ten bedrage van EUR 42.561,90 ter verificatie bij de curator ingediend. Deze vordering is geplaatst op de lijst der voorlopig erkende concurrente schuldvorderingen.*
De gelieerde vennootschappen hebben hun vorderingen ter verificatie ingediend. Deze vorderingen ten bedrage van EUR 530.000,00 zijn geplaatst op de lijst der voorlopig erkende concurrente schuldvorderingen.

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

Verwezen wordt naar het vijfde openbare verslag.

8. LOPENDE PROCEDURES

Verwezen wordt naar het derde openbare verslag.

9. PAULIANEUZE TRANSACTIES

Niet is 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 / FAILLISSEMENTSREKENING

13.1 Het gerealiseerde actief bedraagt EUR 1.416.323,49.

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. Ook zijn de boedelvorderingen van het UWV, *met uitzondering van de nagekomen vordering*, en de verhuurder inmiddels voldaan.

13.2 Het saldo op de faillissementsrekening bedraagt per heden *EUR 181.244,24*.

14. NOG TE VERRICHTEN WERKZAAMHEDEN

Nog te verrichten werkzaamheden hebben betrekking op diverse kwesties met betrekking tot het ongeval te Stavoren. Voor zover bekend zijn de overige werkzaamheden allemaal afgerond.

15. GEWERKTE UREN

In deze verslagperiode zijn door de curator en (een) medewerk(st)er(s) van de curator 15 uren en 35 minuten aan het faillissement besteed. In totaal zijn 960 uren en 45 minuten aan dit faillissement besteed.

Aan dit globale verslag kunnen geen rechten worden ontleend.

Barendrecht, 21 mei 2013



J.P.M. Borsboom,
curator