

Het papieren verslag is identiek aan het digitale verslag.

Negende 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 (3311 JG) Dordrecht aan de Burgemeester de Raadsingel nr. 71

faillissementsnummer : F.11/10/201 (voorheen F.10/201)

datum faillissement : 10 september 2010

rechter-commissaris : Mr. V.M. de Winkel

curator : Mr. J.P.M. Borsboom
Borsboom & Hamm Advocaten
Postbus 293
3000 AG ROTTERDAM
tel.: 010 - 201 29 39
fax: 010 - 201 29 49
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 2014

verslagperiode : 21 november 2013 tot en met 20 mei 2014

1. FORMELE GEGEVENS VAN DE VENNOOTSCHAP

Verwezen wordt naar het eerste openbare verslag.

2. ACHTERGRONDEN / OORZAKEN FAILLISSEMENT

Verwezen wordt naar het vijfde openbare verslag.

3. ACTIVA

Verpandingsverboden

- 3.1 Voor de procedure tegen Rabobank ten aanzien van de verpandingsverboden wordt verwezen naar het vijfde openbare verslag.

G-rekening

- 3.2 Verwezen wordt naar het vijfde en zevende openbare verslag.

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.
- 3.8 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.
- 3.9 Nadien hebben de curator noch de verzekeraars iets vernomen van ProRail B.V., BAM Rail B.V. of Speno International SA. Er 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.
- 3.10 Speno International SA heeft een procedure opgestart tegen ProRail B.V., BAM Rail B.V. en Spoorflex Safety First B.V. De advocaat van de verzekeraar van Spoorflex Safety First B.V. heeft zich namens Spoorflex Safety First B.V. in deze procedure gesteld. De verzekeraar neemt de kosten van deze procedure voor haar rekening. De procedure staat thans op de rol *van 1 oktober 2014* voor conclusie van antwoord voor gedaagden.

- 3.11 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.

Cessie vordering

- 3.12 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.
- 3.13 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

- 3.14 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.
- 3.15 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.

3.16 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.

3.17 *De procedure omtrent de aansprakelijkheid van Spoorflex Safety First B.V. bij het ongeval te Stavoren wordt afgewacht. De curator heeft de verjaring van de rechtsvordering ter zake de aansprakelijkstelling gestuit.*

4. PASSIVA

4.1 Boedelvorderingen: EUR 941.583,70 + PM.

Vier werknemers hebben een vordering kenbaar gemaakt uit hoofde van niet-genoten vakantiedagen. Deze vordering moeten worden aangemerkt als boedelvorderingen (vgl. Hoge Raad 3 december 1999, NJ 2000/53). De omvang van deze vorderingen moet nog worden vastgesteld. Daarna zal de curator tot uitbetaling overgaan.

Voor het overige wordt verwezen naar het achtste openbare verslag.

4.2 Preferente vordering fiscus: EUR 303.981,00.

Dit is inclusief de door de fiscus opgelegde 'artikel 29 lid 2 OB-claim' ad EUR 87.358,00 voor de fiscale eenheid.

4.3 Preferente schuldvordering UWV: EUR 417.633,36.

4.4 Overige preferente schuldvordering: EUR 4.212,50

Dit betreft een vordering van een ex-werknemer van Spoorflex Safety First B.V. die een vordering heeft uit hoofde van zijn arbeidsovereenkomst.

- 4.5 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.
- 4.6 Voorlopig erkende concurrente schuldvorderingen: *EUR 2.184.916,07*.
(aantal crediteuren: 159)
- 4.7 Schuldvordering bank: circa EUR 1.000.000,00 (vóór uitwinning zekerheden).
- 4.8 Voorlopig betwiste schuldvorderingen: EUR 25.957,75.

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 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 1.417.368,34*.

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 en de verhuurder inmiddels voldaan.

13.2 Het saldo op de faillissementsrekening bedraagt per heden *EUR 93.366,24*.

14. NOG TE VERRICHTEN WERKZAAMHEDEN

Nog te verrichten werkzaamheden hebben betrekking op diverse kwesties met betrekking tot het ongeval te Stavoren. De overige werkzaamheden afgerond.

15. GEWERKTE UREN

In deze verslagperiode zijn door de curator en (een) medewerk(st)er(s) van de curator 4 uren en 10 minuten aan het faillissement besteed. In totaal zijn 973 uren en 10 minuten aan dit faillissement besteed.

Aan dit globale verslag kunnen geen rechten worden ontleend.

Rotterdam, 21 mei 2014

A handwritten signature in black ink, consisting of a stylized 'J' and 'B' connected by a horizontal line, followed by a long horizontal stroke.

J.P.M. Borsboom,
curator