

Openbaar faillissementsverslag rechtspersoon (ex art. 73A Fw.)

Betreft

Verslagnummer	3
Datum verslag	19-06-2023
Insolventienummer	F.15/22/153
Toezichtzaaknummer	NL:TZ:0000255476:F001
Datum uitspraak	15-11-2022

R-C	mr. J. van der Kluit
Curator	mr M.A. le Belle

Algemene gegevens

Naam onderneming

Borealis Interactive Group B.V. (BIG)	14-12-2022
	 1

Gegevens onderneming

Statutaire zetel	14-12-2022
Monnickendam, Houtrib 37, 1141 DC	 1
KvK-nummer	
81516320	

Activiteiten onderneming

De omschrijving volgens het Handelsregister luidt: "De ontwikkeling, promotie en exploitatie alsmede de (gedeeltelijke) verkoop van "immersive (art) light" shows, -evenementen en -tentoonstellingen wereldwijd alsmede de verkoop van merchandise producten die verband houden met genoemde shows". De activiteiten hebben in ieder geval geleid tot de productie van één immersive show, zie http://geniusdavinci.com .	14-12-2022
	 1

Financiële gegevens

Jaar	Omzet	Winst en verlies	Balanstotaal
2021	€ 0,00	€ -1.300.000,00	€ 2.373.056,00
2022	€ 800.000,00	€ -900.000,00	

Toelichting financiële gegevens

Aangezien 2021 het jaar van produceren was, dus ook kosten maken, is er een flink verlies geleden. In 2022 moest de show gaan draaien, dit heeft echter slechts tot begin juli 2022 mogen duren. Zie verder in dit verslag. Per saldo is er dus in twee achtereenvolgende jaren een flink verlies geleden.

14-12-2022



1

Gemiddeld aantal personeelsleden

1

21-03-2023



2

Toelichting

Er was één werknemer, een controller die net enkele weken/maanden aan boord was, maar op datum faillissement nog steeds geen salaris betaald had gekregen.

Boedelsaldo

€ 24.907,38

14-12-2022



1

Toelichting

Banksaldo ING.

€ 25.005,40

21-03-2023



2

€ 26.420,94

19-06-2023



3

Verslagperiode

van

14-12-2022

15-11-2022



1

t/m

14-12-2022

van

21-03-2023

15-12-2022



2

t/m

20-3-2023

van

19-06-2023

21-3-2023



3

t/m

18-6-2023

Bestede uren

Verslagperiode	Bestede uren
1	69 uur 0 min
2	38 uur 48 min
3	33 uur 15 min
totaal	141 uur 3 min

Toelichting bestede uren

Er is in de inventarisatiefase veel tijd gaan zitten in het achterhalen wie van welke (voormalig) bestuurders beschikt over informatie die relevant is voor de curator. Uiteindelijk is de meeste informatie beschikbaar gekomen. En dit heeft opgeleverd dat de curator een beter beeld heeft gekregen van wat er zich in de onderneming en vooral in de aanloop naar het faillissement heeft afgespeeld. De communicatie met (voormalig) bestuurders is niet altijd eenvoudig, nagenoeg alle (voormalig) bestuurders zitten in het buitenland. De activiteiten van failliet waren al tot stilstand gekomen. De belangen van de (voormalig) bestuurders lopen uiteen. Dit geldt ook voor ieders perceptie over waar het precies is misgegaan.

14-12-2022



1

Er is in de afgelopen periode desgevraagd door diverse bestuursleden informatie verstrekt.

21-03-2023



2

Het beeld van de curator is dat de onderneming ten onder is gegaan aan een cashflow probleem ten gevolge van het abrupt stil vallen van de show in Berlijn. Met daarnaast onvoldoende vertrouwen van (interne en externe financiers/aandeelhouders om nog aanvullende financiering te verstrekken.

Wederom is er in de afgelopen periode veel tijd gestoken in de discussie met de pandhouder. De discussie betreft in hoofdzaak de vlak voor faillissement gedane betalingen (zie hierna in dit verslag) en de vraag of de executie van het pandrecht rechtsgeldig heeft plaatsgevonden.

19-06-2023



3

1. Inventarisatie

1.1 Directie en organisatie

De failliet is opgericht op 8 januari 2021. Bij aanvang was de aandeelhoudersverhouding als volgt:

14-12-2022



1

1. Jeffrey Allen Hacker, 38,58%
2. Gabriel Benjamin Hacker, 15,52%
3. Zofeya Chloe Hannah Hacker, 15,52%
4. Ilya Hacker, 14,42%
5. Jade Elisabeth Chindemi, 6,87%
6. Coleno B.V. (de heer Bert van de Ryd, wonende Houtrib 37, 1141 DC Monnickendam), 5,68%
7. NGCO MF, 3,41% (Onderdeel van NC Finance Ltd, handelsnaam: Nectar Capital, <https://www.nectarcapital.com>)
De bestuurders op datum faillissement waren:
8. Jeffrey Allen Hacker (datum in functie 8 januari 2021)

9. David William Alexander Frier (datum in functie 28 september 2022)
10. Anthony Jimenez (datum in functie 28 september 2022)

Daarnaast is blijkens het handelsregister een flink aantal functionarissen in enige periode (mede-)bestuurder geweest van de failliet, hier volgt een overzicht:

- Coleno B.V. van 8 januari 2021 tot en met 10 juli 2022
- Julia Hacker van 21 mei 2021 tot en met 18 november 2021
- Scott William Rudmann van 18 november 2021 tot en met 8 juli 2022
- Alexander Friedrich Stephan Nil van 18 november 2021 tot en met 1 juli 2022
- Igor Keselman van 18 november 2021 tot en met 27 april 2022
- Anthony Jimenez van 25 september 2022 tot en met 25 september 2022 (één dag?) om vervolgens weer in functie te gaan op 28 september 2022 tot datum faillissement

Tijdens de actieve periode was operationeel bestuurder de heer Bert van de Ryd. Dit naast de heer Jeffrey Hacker. Vanaf 18 november 2021 zijn hier bestuurders bij gekomen, met name Scott Rudmann, Alexander Nil en Igor Keselman, alsmede Anthony Jimenez vanwege de belangen van de grootste financier, zie hierna.

De vennootschap heeft op enig moment nog een Duitse GmbH opgericht, Big Borealis GmbH, met name om de show en de organisatie in Berlijn te kunnen draaien. Naar verluidt is deze vennootschap reeds in staat van insolventie.

1.2 Lopende procedures

Geen, voor zover bekend.

14-12-2022

 1

1.3 Verzekeringen

De verzekering die de curator in de beschikbare stukken is tegengekomen, is een bestuursaansprakelijkheidsverzekering, maar die dateert van polis ingang 22 juni 2022. Daarnaast was er overigens nog een verzekering van de activa.

14-12-2022

 1

1.4 Huur

Tot in juli 2022 huurde de vennootschap een zaal ("venue") in Berlijn. Van hieruit werd de show gedraaid. Adres: Wriezener Karree te Berlijn.

14-12-2022

 1

1.5 Oorzaak faillissement

14-12-2022

 1

Naar zeggen van verschillende bestuurders is de belangrijkste oorzaak het abrupte einde van de uitvoeringen in Berlijn. Naar zeggen van verschillende bestuurders zat Borealis (BIG) daar in onderhuur, maar mocht hun onderverhuurder eigenlijk niet onderverhuren. Vanwege een aanstaande verkoop en overdracht van het betreffende pand, moest de onderverhuurder leeg opleveren. Die heeft dit op niet juridische wijze aangepakt, namelijk door de nutsvoorzieningen af te sluiten, sloten te vervangen etc., een soort van feitelijke beëindiging dus. Dit leidde tot rechtszaken in Berlijn, maar geen show meer en alle leveranciers gingen hun huurkoop-apparaten terughalen, al dan niet met een beroep op eigendomsvoorbehoud. De hele organisatie implodeerde als het ware. Rekeningen konden niet meer worden betaald, personeel liep weg en vooral: er was geen extra financiering meer te krijgen. Financiers trokken zich terug en de grootste financier NC Finance/Nectar Capital had al vanaf april 2022 enkele "default letters" gestuurd, die telkens weer werden teruggedraaid. Maar toen de venue noodgedwongen werd gesloten, was het qua activiteiten en inkomsten klaar voor de vennootschap.

Los van de perikelen in Berlijn, was in april 2022 reeds sprake van een conflict tussen NC Finance en de onderneming, NC Finance vond dat de onderneming allerlei verplichtingen uit het contract niet nakwam. En dit betrof voor een belangrijk deel organisatorische verplichtingen. Niet zo zeer (terug)betaling, maar annexe verplichtingen uit hoofde van de overeenkomst. Telkens dreigde NC Finance het faillissement van BIG aan te vragen, maar tot twee maal toe wist BIG NC Finance kennelijk ervan te overtuigen dit niet te doen. Zelfs heeft NC Finance Ltd. vervolgens extra geld geleend aan BIG.

Op 28 juli 2022 is door NC Finance het faillissement van BIG aangevraagd, dit is nog opgehouden geworden door het verzoek van BIG aan de rechtbank om een afkoelingsperiode. Deze afkoelingsperiode is bij wijze van tijdelijke voorziening op 19 augustus verleend, definitief op 12 september 2022 (waarmee dus ook de faillissementsaanvraag werd aangehouden) en deze is uiteindelijk door de rechtbank niet verlengd op 25 oktober 2022, waarna het faillissement onvermijdelijk was.

2. Personeel

2.1 Aantal ten tijde van faillissement

Personeelsleden

14-12-2022

1

 1

Toelichting

1 personeelslid, namelijk een financial controller die enkele maanden in dienst was.

2.2 Aantal in jaar voor faillissement

Personeelsleden

14-12-2022

15

 1

Toelichting

Waarschijnlijk 10-15, met daarnaast veel ingehuurd krachten (ZZP'ers en consultants).

2.3 Ontslagaanzegging

Datum	Aantal	Toelichting
-------	--------	-------------

16-11-2022	1	Het betreffende personeelslid is ontslag aangezegd en zijn gegevens zijn doorgeleid naar het UWV. De betreffende werknemer bleek nog nooit salaris te hebben ontvangen.
------------	---	---

totaal	1	
---------------	---	--

2.4 Werkzaamheden personeel

Financial controller.

14-12-2022

 1

3. Activa

3.1 Onroerende zaken

Toelichting onroerende zaken

3.2 Werkzaamheden onroerende zaken

Naar zeggen van verschillende bestuurders had BIG geen assets in eigendom. Alles was of geleased of in huurkoop. Er waren wel huurkooptermijnen betaald, maar vanwege de problemen in juli 2022 hebben huurverkopers gebruik gemaakt van hun recht om de assets terug te halen. De curator heeft deze gang van zaken in onderzoek.

14-12-2022

 1

Tevens was er dus een dochtervennootschap BIG Borealis GmbH, maar die zou ook al in insolventie verkeren. Contact zal worden gelegd met de Duitse ambtgenoot.

3.3 Bedrijfsmiddelen

Toelichting bedrijfsmiddelen

Er zijn geen bedrijfsmiddelen getraceerd, bepaald onduidelijk is wat er met de restanten is gebeurd.

21-03-2023

 2

De ene bestuurder meent dat er spullen in Berlijn zijn achter gelaten, de andere (tevens optredend namens de pandhouder) meent dat de ene bestuurder bepaalde goederen elders heeft onder gebracht.

Inmiddels is duidelijk dat er inderdaad een redelijk omvangrijke hoeveelheid hardware is ondergebracht bij een leverancier in Berlijn. De curator staat in contact met (de advocaat van) deze leverancier. De pandhouder, althans de entiteit aan wie de pandhouder haar rechten heeft gecedeerd, claimt de eigendom van deze roerende zaken. Deze discussie zal naar verwachting in de lopende verslagperiode worden afgerond.

19-06-2023

 3

3.4 Bodemvoorrecht fiscus

Er waren geen bodemzaken in Nederland.

21-03-2023

 2

3.5 Werkzaamheden bedrijfsmiddelen

3.6 Voorraden / onderhanden werk

Toelichting voorraden / onderhanden werk

3.7 Werkzaamheden voorraden / onderhanden werk

3.8 Andere activa

Toelichting andere activa

BIG heeft een ontwerpbureau te Berlijn de show laten ontwerpen, de copyrights zijn volgens het contract van BIG. Het ontwerpbureau, Flora & Faunavisions is nog niet geheel betaald. Er diende nog afdracht plaats te vinden van ticketsales. Onderdeel van de overeenkomst met Flora & Faunavisions was dat dit bureau EUR 0,9 per verkocht ticket zou ontvangen. De betreffende overeenkomst is naar Duits recht. Flora & Faunavisions heeft een belang heeft en een positie ten aanzien van de vraag wie de opvolgend eigenaar wordt van de copyrights. Hierover heeft de curator overleg met Flora & Faunavisions. Het pandrecht op de copyrights wordt overigens geclaimd door NC Finance, zie hierna.

14-12-2022

 1

3.9 Werkzaamheden andere activa

Nadat aan de pandhouder ex artikel 58 Fw. een termijn is gesteld, heeft deze haar vordering op BIG gecedeerd aan een gelieerde onderneming Phoenix Immersive Limited met als nevenrecht het pandrecht. Vervolgens heeft Phoenix de verpande IP rechten c.a. en verder "all existing Collateral" als separatist op 28 februari 2023 executoriaal verkocht aan zichzelf. De koopsom bedroeg: a cash amount of EUR 10,000 (in words: ten thousand euros), the payment and receipt of which is hereby confirmed and acknowledged; and (b) an amount of EUR 1,000,000 (in words: one million euros) to be deducted from the amount owed by BIG under the Secured Loan Agreements, which deduction is hereby confirmed and acknowledged (it being understood that such deduction constitutes a gesture on the part of the creditor and not a form of (unilateral) set-off (verrekening) by the creditor).

21-03-2023

 2

Bestudering van de wijze waarop de executoriale verkoop heeft plaatsgevonden levert de nodige vraagtekens op. In de eerste plaats is niet deugdelijk aangekondigd in de publicatie ter voorbereiding van de openbare verkoop dat ook een hoeveelheid roerende zaken zou worden verkocht. De publicatie spreekt vooral van IP-rechten en de verkoop van de IP-rechten als zodanig is ook door de deurwaarder die de executoriale verkoop heeft waargenomen, geconstateerd in het proces-verbaal.

19-06-2023

 3

In de tweede plaats is het de vraag of goederen die op dat moment een onbekende verblijfplaats hadden überhaupt executoriaal te verkopen waren, maar bovendien gaat het dan om goederen die de Nederlandse rechtssfeer nooit hebben bereikt. De goederen van BIG zijn altijd in Duitsland gebleven en hier geldt de Lex Rei Sitae. De vraag is dus of Nederlands recht op deze goederen van toepassing is, de curator stelt zich op het standpunt dat het Duits recht van toepassing is en het Duits recht kent geen bezitloze verpanding. De conclusie is dan dat de goederen nog steeds van BIG zijn.

4. Debiteuren

4.1 Debiteuren

Toelichting debiteuren

Vanwege het feit dat de ticketsales in juli 2022 zijn gestaakt, waren er op datum faillissement geen debiteuren. Wel is er op de dag van het faillissement een bedrag op de bankrekening van BIG gestort van circa EUR 25.000,--, dit door de (verzekeraar van) verhuurder van de venue (die de feitelijke ontruiming had laten plaatsvinden) onder de omschrijving "Vergleich". De curator heeft nog geen opheldering kunnen krijgen over dit "Vergleich". Het bedrag valt echter niet onder het pandrecht van NC Finance Ltd, want het bedrag is op de rekening gekomen na 0,00 uur op de dag dat het faillissement was uitgesproken. Bovendien geldt bij ING (en bij alle algemene banken) conform de algemene bankvoorwaarden een goederenrechtelijk verpandingsverbod, dus een credit saldo kon sowieso niet rechtsgeldig verpand worden.

14-12-2022

 1

4.2 Werkzaamheden debiteuren

Nadere debiteuren, nog in onderzoek.

21-03-2023

 2

5. Bank / Zekerheden

5.1 Vordering van bank(en)

Toelichting vordering van bank(en)

De failliet hield twee bankrekeningen aan bij ING. Deze hadden op datum faillissement geen debetstand. De onderneming werd deels gefinancierd door eigen vermogen, maar nog meer door leningen van NC Finance, een gelieerde vennootschap van investeerdersmaatschappij Nectar Capital, waarvan Scott Rudmann de managing partner is (die is ook geruime tijd bestuurder geweest van de failliet). NC Finance heeft in twee tranches circa EUR 2.000.000,-- geleend aan Big. De leasecontracten zijn naar verluidt allemaal beëindigd.

14-12-2022

 1

5.2 Leasecontracten

5.3 Beschrijving zekerheden

De financieringen van NC Finance zijn gebaseerd op contracten onder het Engelse recht. In beginsel (indien rechtsgeldig) zijn alle assets, waaronder de debiteuren verpand. De verpanding van zekerheden wordt contractueel beheerst door het Nederlandse recht, blijktens ook de verschillende pandaktes. Er is sprake van een drietal pandaktes:

- Omnibus Pledge 25 november 2021, geregistreerd 9 december 2021
- Supplemental Pledge, 11 april 2021, geregistreerd 15 augustus 2021
- Supplemental Pledge, 5 juli 2021, geregistreerd 5 oktober 2021

Er is debat met de advocaat van de pandhouder over de wijze waarop de zekerheden zijn uitgewonnen.
Dit zal in de komende periode een vervolg krijgen.

Als reeds besproken, er is nog steeds een debat met de advocaat van de pandhouder over de wijze waarop de zekerheden zijn uitgewonnen.

14-12-2022

 1

21-03-2023

 2

19-06-2023

 3

5.4 Separatistenpositie

Ja.

14-12-2022

 1

5.5 Eigendomsvoorbehoud

5.6 Retentierechten

5.7 Reclamerechten

5.8 Boedelbijdragen

5.9 Werkzaamheden bank / zekerheden

6. Voortzetten / doorstart onderneming

Voortzetten onderneming

6.1 Exploitatie / zekerheden

Niet van toepassing.

14-12-2022

 1

6.2 Financiële verslaglegging

6.3 Werkzaamheden voortzetten onderneming

Doorstarten onderneming

6.4 Beschrijving

6.5 Verantwoording

6.6 Opbrengst

6.7 Boedelbijdrage

6.8 Werkzaamheden doorstarten onderneming

7. Rechtmatigheid

7.1 Boekhoudplicht

De curator heeft de administratie beschikbaar gesteld gekregen van de vaste accountant van BIG. Deze zal nog worden onderzocht.

14-12-2022

 1

7.2 Depot jaarrekeningen

Er is op 10 november 2022 een jaarrekening gedeponneerd. Onduidelijk is wie de jaarrekening heeft vastgesteld, er is geen AvA besluit bekend en wie de deponering heeft doen plaatsvinden.

14-12-2022

 1

7.3 Goedkeuringsverklaring accountant

7.4 Stortingsverplichting aandelen

Er is eigen vermogen in de onderneming gestort.

14-12-2022

 1

7.5 Onbehoorlijk bestuur

Ja

14-12-2022

 1

Toelichting

De curator heeft dit in onderzoek. Er zijn op 5 juli , 6 juli en 8 juli 2022 nog enkele betalingen gedaan aan NC Finance dit betrof de laatste opbrengsten van de ticketsales. En overigens heeft er op 5 augustus 2022 wederom een betaling (circa EUR 26.000,--) aan NC Finance plaatsgevonden, toen was het faillissement al aangevraagd.

De curator is hierover in discussie met de advocaat van NC Finance (Nectar Capital) onder andere over de rechtmatigheid van de betreffende betalingen en over de vraag of er een rechtsgeldig pandrecht is gevestigd. Dit traject loopt dus.

Toelichting

21-03-2023

 2

Het debat loopt door; naar verwachting is een procedure onvermijdelijk. Uiteindelijk is gebleken dat de stelling namens NC Finance is dat zij gerechtigd was tot het doen van de betalingen aan zichzelf, omdat zij initieel toegang had gekregen tot de bankrekening van BIG vanwege het feit dat BIG- in strijd met haar contractuele verplichting- niet in staat bleek om de credit saldi van de Sales Account (een ING rekening waarop de ticket sales binnen moest komen) aan NC Finance (Nectar Capital) te verpanden. Volgens Nectar was geen van de bestuurders van BIG hierbij betrokken dus van onbehoorlijk bestuur zou geen sprake (kunnen) zijn. Als gezegd: wordt vervolgd.

7.6 Paulianeus handelen

In onderzoek

14-12-2022

 1

Toelichting

Zie hierboven. Daarnaast is sprake van een discussie over de totstandkoming van het pandrecht op de copyrights. Verder onderzoek naar assets en andere mogelijke relevante zaken zal nog worden verricht.

Toelichting

21-03-2023

 2

Zie bij 7.5;

Toelichting

19-06-2023

 3

De curator is in debat met de advocaat van de pandhouder over naar de mening van de curator paulianeuze betalingen die vlak voor faillissement hebben plaatsgevonden. Deze discussie is nog niet beslecht. De curator zal naar verwachting gaan dagvaarden.

De curator heeft ook nog in onderzoek wat er precies is gebeurd met (verzekerings)gelden en/of de afkoop van de schade ten gevolge van de abrupte en mogelijk onrechtmatige ontruiming in Berlijn.

7.7 Toelichting rechtmatigheid

7.8 Werkzaamheden rechtmatigheid

8. Crediteuren

8.1 Boedelvorderingen

€ 9.108,29

21-03-2023

 2

€ 9.120,39

19-06-2023

 3

8.2 Pref. vord. van de fiscus

€ 16.047,00

14-12-2022

 1

Toelichting

Loonheffingen.

€ 21.235,00

21-03-2023

 2

€ 21.603,00

19-06-2023

 3

8.3 Pref. vord. UWV

€ 27.181,74

21-03-2023

 2

8.4 Andere pref. crediteuren

€ 6.157,14

14-12-2022

 1

8.5 Aantal concurrente crediteuren

25

14-12-2022

 1

Toelichting

De curator verwacht dat nog meer crediteuren hun vorderingen zullen indienen.

28

21-03-2023

 2

31

19-06-2023

 **3**

8.6 Bedrag concurrente crediteuren

€ 510.392,58

14-12-2022

 1

€ 787.016,71

21-03-2023

 2

€ 800.095,78

19-06-2023

 **3**

8.7 Verwachte wijze van afwikkeling

Nog onbekend.

14-12-2022

 1

8.8 Werkzaamheden crediteuren

9. Procedures

9.1 Naam wederpartijen

nvt, voor zover bekend

14-12-2022

 1

9.2 Aard procedures

9.3 Stand procedures

9.4 Werkzaamheden procedures

10. Overig

10.1 Plan van aanpak

10.2 Termijn afwikkeling faillissement

Nog niet bekend.

14-12-2022

 1

Als een procedure nodig mocht blijken, minimaal een jaar.

21-03-2023

 2

Indien inderdaad een procedure nodig mocht blijken, verwacht de curator dat de afwikkeling van het faillissement tenminste met een jaar opschuift.

19-06-2023

 3

10.3 Indiening volgend verslag

19-9-2023

19-06-2023

 3

10.4 Werkzaamheden overig

Bijlagen

Bijlagen