

Tweede openbare verslag in het faillissement van de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid Onink Transport Diensten b.v.

Dossiernummers: 007350 en 007351

Datum: 23 september 2008

Gegevens failliet:

De besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid Onink Transport Diensten B.V., statutair gevestigd te Capelle aan den IJssel en kantoorhoudende te Maurik aan de (4021 AG) Rijnbandijk 111-110, ingeschreven bij de Kamer van Koophandel voor Midden-Nederland onder nummer 24391265.

Insolventienummer: 08/61 F

Datum uitspraak: 29 januari 2008

Curator: mr. A.G.W. van Kessel

R-C: mr. W.E. Merens

Verslagperiode: 8 maart 2008 – 22 september 2008

Bestede uren curator in verslagperiode: 23 uur en 59 minuten

Totaal aantal bestede uren curator: 47 uur en 25 minuten

Bestede uren insolventiemedewerkster in verslagperiode: 7 uur en 31 minuten

Totaal aantal bestede uren insolventiemedewerkster: 17 uur en 15 minuten

Inhoudsopgave

1. Inleiding	4
2. Inventarisatie	4
a. Winst en verlies	4
b. Balanstotaal	4
c. Lopende procedures	4
d. Verzekeringen	4
e. Oorzaak faillissement	4
3. Personeel	5
a. Aantal ten tijde van faillissement	5
4. Activa	5
a. Bedrijfsmiddelen	5
a. Verkoopopbrengst	5
b. Bodemvoorrecht fiscus	5
5. Debiteuren	5
a. Omvang debiteuren	5
b. Opbrengst	6
c. Boedelbijdrage	6
6. Bank / Zekerheden	6
a. Vordering van de bank(en)	6
b. Leasecontracten	7
c. Beschrijving zekerheden	7
d. Separatistenpositie	7
e. Boedelbijdragen	8
7. Rechtmatigheid	8
a. Boekhoudplicht	8
b. Depot jaarrekeningen	8
c. Stortingsverplichting aandelen	8
d. Onbehoorlijk bestuur	8
e. Paulianeus handelen	9
8. Crediteuren	9
a. Boedelvorderingen	9
b. Preferente vordering van de fiscus	9
c. Preferente vordering van het Uwo	9
d. Andere preferente crediteuren	9
e. Aantal concurrente crediteuren	9
f. Bedrag concurrente crediteuren	9

g.	<i>Verwachte wijze van afwikkeling</i>	10
9.	<u>Overig</u>	10
a.	<i>Termijn afwikkeling faillissement</i>	10
b.	<i>Plan van aanpak</i>	10
c.	<i>Indiening volgend verslag</i>	10

1. Inleiding

Door de Rechtbank Rotterdam is op 29 januari 2008 het faillissement uitgesproken van de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid Onink Transport Diensten B.V. (hierna te noemen "OTD"). Het verzoek tot faillissement is op eigen aangifte gedaan.

In dit tweede openbare verslag doe ik verslag van de gebeurtenissen en feiten, die in mijn eerste verslag nog niet zijn genoemd, dan wel nader dienen te worden verslagen.

2. Inventarisatie

a. Winst en verlies

Aan de bestuurder van de failliet de heer Onink is meerdere malen verzocht een sluitende boekhouding over de boekjaren 2006 en 2007 te overleggen. Tot op heden heeft de bestuurder dit nagelaten te doen. Wij hebben getracht een boekhouden te construeren, echter als gevolg van het ontbreken van enige consistente administratie is ons dit niet gelukt. Enig inzicht in de winst en verlies van de failliet is derhalve niet mogelijk.

b. Balanstotaal

Idem

c. Lopende procedures

Er zijn geen lopende procedures bekend.

d. Verzekeringen

Door mij zijn geen actieve verzekeringspolissen aangetroffen.

e. Oorzaak faillissement

Een belangrijke oorzaak van het faillissement dient te worden gezocht in het onbehoorlijke bestuur door de bestuurder de heer Onink. De bestuurder heeft nauwelijks enige overzicht over zijn liquiditeits- en vermogenspositie gehad. De onderneming heeft daarnaast tevens een groot gebrek aan enige organisatie. De bestuurder de heer Onink heeft zijn activiteiten voortgezet in een eenmanszaak onder de naam Onink Transport. De heer Onink vervalt in zijn oude toestand en hij bouwt thans in snel tempo allerhande schulden op. Gezien de oplopende schuldenlast in privé en het door hem gevoerde onbehoorlijke bestuur over de failliet is wellicht een persoonlijk faillissement onafwendbaar.

3. Personeel

a. Aantal ten tijde van faillissement

De arbeidsovereenkomst van het enige overgebleven personeelslid heb ik met toestemming van de Rechter-commissaris op 6 februari 2008 schriftelijk opgezegd en ontbonden.

4. Activa

Bedrijfsmiddelen

a. Verkoopopbrengst

De 2 x TomTom one eerste serie bleken geen geheugenkaarten te bevatten. (Een geheugenkaart kost omstreeks € 65,--.) Beide TomTom's heb ik nog voor € 10,-- per stuk kunnen verkopen.

De laptops (ontbreken geluidskaart en afgebroken beeldscherm), printers en faxapparaat zijn gedateerd en gedeeltelijk onbruikbaar dan wel kapot. Genoemde apparatuur heeft geen commerciële waarde. De apparatuur is door mij afgevoerd aan het gemeentelijk recycling bedrijf.

b. Bodemvoorrecht fiscus

De fiscus heeft op 30 november 2007 executoriaal bodembeslag gelegd op de roerende zaken van OTD waaronder de VW Transporter, die op dat moment op het terrein van OTD aanwezig was. Op grond van artikel 21 lid 1 Inv. wet 1990 heeft de fiscus vervolgens een bodemvoorrecht ter zake alle roerende zaken aanwezig op de bodem van OTD ten tijde van de faillissementsdatum. Op het moment van het faillissement stond onder meer de genoemde VW Transporter geparkeerd op het terrein van OTD.

5. Debiteuren

a. Omvang debiteuren

Door de boedel is een omvangrijk onderzoek gedaan naar de hoogte van het debiteurenbestand. Als gevolg van de onbehoorlijke gevoerde administratie was het moeilijk een zuiver beeld te krijgen van het debiteurenbestand. Uit de debiteurenadministratie bleek een debiteurenbestand van € 157.442,--. Wij hebben een 84-tal debiteuren onderzocht en aangeschreven. De meeste van de vermeende debiteuren hebben echter nog nooit van OTD gehoord.

Uit ons onderzoek is gebleken, dat OTD een vervoersovereenkomst had met Pakketnet b.v te Amersfoort, hierna "Pakketnet". De betreffende debiteuren hadden een overeenkomst met Pakketnet. Kennelijk heeft OTD genoemde debiteuren ook als haar debiteuren geboekt. De enige debiteur betrof echter Pakketnet voor een bedrag

van € 21.266,40. Deze debiteur is echter op 19 december 2007 door de Rechtbank Utrecht in staat van faillissement verklaard met benoeming van mr. E.E.A. Dijkhoorn tot haar curator. De vordering van OTD van € 21.226,40 is door de curator geplaatst op de lijst van voorlopig erkende concurrente pré-faillissementscrediteuren. Incasso van (een deel van) genoemd bedrag lijkt uitgesloten.

Van de 84 debiteuren bleek - naast Pakketnet - ook De Houten Speelgoedmarkt te Tiel een debiteur van OTD te zijn voor een bedrag van € 141,37. Deze debiteur is door de boedel op 29 april jl. geïncasseerd. Uit administratieve stukken is vooralsnog gebleken, dat Van den Haak b.v. te Geldermalsen ook een debiteur blijkt te zijn van OTD voor een tweetal facturen van respectievelijk € 1.939,71, € 1.732,20, € 2.087,13 en € 2.111,68.

Genoemde bedragen heeft Van den Haak b.v. op 1, op 4, op 11 en op 18 februari 2008 voldaan op de rekening van de eenmanszaak Onink Transport. Het faillissement van OTD is op 29 januari 2008 uitgesproken. Het vermoeden is, dat de heer Onink in het licht van het faillissement allerhande facturen van OTD aan Van den Haak b.v. heeft gecrediteerd en vervolgens middels de eenmanszaak Onink Transport aan Van den Haak b.v. heeft gedebiteerd, dan wel de werkzaamheden die normaliter door OTD voor Van den Haak b.v. werden uitgevoerd in de aanloop naar het faillissement van OTD door de eenmanszaak Onink Transport heeft laten uitvoeren. Voor dat geval heeft de eenmanszaak Onink Transport de werkzaamheden van OTD - wellicht met gebruikmaking van alle faciliteiten van OTD - voortgezet. Ik zal de betreffende handelingen nog aan een nader onderzoek onderwerpen.

b. Opbrengst

Vooralsnog € 141,37. De vordering op de failliet Pakketnet is in afwachting op de afwikkeling van de boedel van Pakketnet.

c. Boedelbijdrage

Nog in onderzoek

6. Bank / Zekerheden

a. Vordering van de bank(en)

Zie eerste openbare verslag. De vordering van de ING bank is door mij bijgesteld.

OTD houdt twee zakelijke rekeningen bij de ING:

Rekening-courant 65.68.91.084 met een debetstand per datum faillissement van € 50.283,92;

Middellang krediet 65.73.93.185 met een debetstand per datum faillissement van € 38.333,38

De ING bank blijft – ondanks schriftelijke aanzeggingen dit niet te doen – periodiek debetrente afschrijven. Genoemde bedragen en andere afschrijvingen na datum faillissement zullen niet door mij als faillissementsvordering worden erkend.

De ING heeft na datum faillissement de periodieke aflossingen van € 833,33 per maand ten laste van de r-c rekening en ten bate van de kredietrekening voortgezet. Genoemde aflossingen hebben echter invloed op de door de ING in rekening gebrachte debetrente ten laste van de r-c rekening. Genoemde vorderingen worden zoals reeds vermeld niet door mij erkend.

Recapitulerend heeft de ING per datum faillissement vooralsnog een vordering van:

Rekening 65.68.91.084: € 50.283,92;

Rekening 65.73.93.185: € 38.333,38 +/-

Totaal : € 88.617,30

Genoemd bedrag is door mij geplaatst op de lijst van voorlopig erkende pré-faillissementscrediteuren.

b. Leasecontracten

De leaseovereenkomsten zijn door de lessor opgezegd en beëindigd.

c. Beschrijving zekerheden

De ING bank heeft de volgende zekerheden bedongen:

- (Bezitloze) verpanding van de roerende zaken (algemeen);
- (Bezitloze) Verpanding van de voorraad en inventarisgoederen;
- (Stille) verpanding van bestaande en toekomstige vorderingen.

d. Separatistenpositie

Gelet op het feit dat er sprake is van een fiscaal bodembeslag en het door de curator namens de fiscus uit te oefenen bodemvoorrecht, zal de positie van de Belastingdienst op grond van artikel 21 lid 2 j° art. 22 lid 3 Inv.wet 1990 sterker zijn dan de positie van de ING bank op grond van haar bezitloos pandrecht. De ING stelt echter, dat het bodemvoorrecht niet geldt voor het rollend materieel. De ING bank vordert de opbrengst van de VW Transporter.

De ING bank heeft een stil pandrecht ter zake de bestaande en de toekomstige vorderingen van OTD. Uit de stukken is echter geen registratie gebleken van de pandakte, noch van enige debiteurenlijst. Daarbij vermeld ik, dat de ING eventueel een (stil) pandrecht heeft, dat niet openbaar is gemaakt. De boedel heeft alle debiteuren voorafgaand aan enige openbaarmaking door de vermeende stille pandhouder aangeschreven en geïncasseerd. De opbrengst komt de boedel toe. De eventuele vordering op Van den Haak b.v. dient – wellicht op grond van de Pauliana – nog te worden geïncasseerd.

e. Boedelbijdragen

Vooralsnog niet van toepassing.

7. Rechtmatigheid

a. Boekhoudplicht

Door OTD is geen adequate boekhouding bijgehouden

b. Depot jaarrekeningen

Er zijn jaarrekeningen gedeponeed.

c. Stortingsverplichting aandelen

De aandelen zijn niet volgestort. Op 21 maart 2006 is door mevrouw A.K. Onink – Beijerling een privé-storting gedaan van € 18.200,-- op de rekening van OTD.

Bij deze storting is geen omschrijving terzake het doel van de storting gegeven. Op respectievelijk 12 april 2006 en 9 mei 2006 is het bedrag van € 18.000,-- door de bestuurder van OTD de heer C. Onink aan de onderneming onttrokken. Er is sprake van een "kasrondje". Het genoemde bedrag is feitelijk nooit te beschikking gekomen van OTD. De heer Onink heeft niet voldaan aan de verplichting ex art. 2:203 a BW.

De heer Onink is hoofdelijk aansprakelijk voor de gevolgen van alle door hem verrichte rechtshandelingen waardoor OTD is verbonden gedurende het bestaan van OTD gerekend vanaf datum 9 mei 2006 (onttrekking gestorte minimum kapitaal).

d. Onbehoorlijk bestuur

De heer C. Onink heeft niet voldaan aan zijn stortingsverplichting. Er is geen sprake van een adequate boekhouding, althans is op geen enkel moment een vermogensstaat van OTD op te maken, waaruit dient te blijken dat OTD te allen tijde haar rechten en verplichtingen kunnen worden gekend. Door de bestuurder zijn ook geen jaarstukken van OTD gedeponeed.

Ik ben van mening dat de bestuurder de heer Onink aansprakelijk is, primair op grond van art. 2:10 j° 2:248 BW, althans 2:9 j° 2:203 lid 4 BW j° 2:248 BW, subsidiair op grond van art. 2:180 BW.

Er is sprake van onbehoorlijke taakvervulling met het vermoeden dat dit – binnen 3 jaren voorafgaand aan het faillissement – heeft geleid tot het faillissement van OTD.

De bestuurder de heer C. Onink is voor dat geval hoofdelijk aansprakelijk voor het tekort in de boedel en het salaris van de curator. (zie onder meer tevens Rechtbank Dordrecht zaaknummer 63859 / HA ZA 06-2205)

e. Paulianeus handelen

De rechtshandelingen van en met – en de afspraken met debiteur Van den Haak b.v. zullen nog nader door mij worden onderzocht.

8. Crediteuren

a. Boedelvorderingen

- Publicatiekosten;
- salaris curator;
- Vordering UWV-Gak a.g.v. ontslag ex art. 40 Fw;
- (Deel)vordering pensioenfonds Vervoer

b. Preferente vordering van de fiscus

LB	: € 50.317,--
OB	: € 21.000,--
VPB	: € 11.040,--
MB	: € 415,--

c. Preferente vordering van het UWV

Nog niet bekend.

d. Andere preferente crediteuren

Het Pensioenfonds Vervoer zal haar preferente vordering nog indienen.

e. Aantal concurrente crediteuren

Zie bijgevoegde lijst

f. Bedrag concurrente crediteuren

Totaal heden een bedrag van omstreeks € 132.250,-- , waarvan een crediteur, zijnde PVF Achmea Pensioenfonds met een vordering van € 80.250,-- opvalt. Uit de stukken blijkt dat de failliet nooit enige pensioenpremie heeft afgedragen,

g. Verwachte wijze van afwikkeling

Gebleken is, dat in het faillissement van OTD sprake is van kennelijk onbehoorlijk bestuurder, waarbij aannemelijk is, dat dit een belangrijke oorzaak is van het faillissement. Voor dat geval is de bestuurder van OTD de heer C. Onink jegens de boedel hoofdelijk aansprakelijk voor het bedrag van de schulden voor zover deze niet door de vereffening van de overige baten in de boedel kunnen worden voldaan.

De bestuurder zal door mij thans schriftelijk aansprakelijk worden gesteld voor het tekort in de boedel en het salaris van de curator. In overleg met de Rechter-commissaris zal ik overwegen de bestuurder in rechte te betrekken.

9. Overig

a. Termijn afwikkeling faillissement

Nog niet in te schatten.

b. Plan van aanpak

Zie onder punt 8g.

c. Indiening volgend verslag

Het derde openbare verslag zal omstreeks december/januari 2008 worden ingediend.

mr. A.G.W. van Kessel
(curator)

- einde verslag -