

OPENBAAR FAILLISEMENTSVERSLAG EX ART. 73a Fw.

In het faillissement van: Herlebouw B.V.
insolventienummer: 11 / 57 F
op verzoek van: Herlebouw B.V.
datum verzoek: 2 maart 2011
appel / verzet: nee
vonnis: Rechtbank Maastricht d.d. 8 maart 2011
faillissementsrekening: 15.61.20.313
curator: mr. M.M.H.J. Rompelberg
correspondentieadres: Postbus 23034, 6367 ZG Voerendaal
tel: 045-5620540
fax: 045-5620541
datum eerste beëdiging: 2 juni 1995
rechter-commissaris: mw. mr. M.T.A.C. Russel
griffier: de heer P.E.G. Bertrand
Rechtbank Maastricht
Sint Annadal 1, 6400 AB Maastricht
tel: 043-3465465 fax: 043-3471835

publicaties: www.rechtspraak.nl
afkoeling: nee
verslagtijdvak: 8 maart 2011 – 9 juni 2011
datum: 9 juni 2011
nummer verslag: Openbaar.2

1. KERNGEGEVENS

Rechtsvorm: besloten vennootschap
Statut. naam: Herlebouw B.V.
Handelsnaam: Herlebouw B.V.
Oprichtingsakte: 17 september 1991, notaris mr. W.H.M. Poeth te Stein
Handelsregister: KvK Limburg, dossiernr. 14043134
Datum 1^e inschrijving: 19 september 1991
Statutaire zetel: Gemeente Heerlen
Feitelijk: Horstplein 15, 6431 NS Hoensbroek
Nevenvestigingen: geen
Aandeelhouder: VQ Beheer B.V.

Bestuurder(s): VQ Beheer B.V.
 Commissaris(sen): geen
 Bankrelatie(s): Rabobank Westelijke Mijnstreek U.A.
 Accountant: BDO Accountants & Belastingadviseurs B.V.
 Boekhouder: intern
 Huisadvocaat: Rutten en Welling te Heerlen
 Adelmeijer Hoyng te Maastricht
 (alleen faillissementsaanvraag)
 Belangrijkste klant(en): diverse woningcorporaties en zorgaanbieders
 Belangrijkste schuldeisers: Rabobank Westelijke Mijnstreek/Belastingdienst/
 div. leveranciers
 Ontvanger: Belastingdienst Limburg kantoor Heerlen: H.G.A. Kusters
 Uitvoeringsinstelling: UWV

2. GEGEVENS GEFAILLEERDE

2.1 Algemeen, voorgeschiedenis, branche, bedrijfsactiviteiten

De besloten vennootschap Herlebouw B.V. werd op 17 september 1991 opgericht als Dohmen Stein B.V. De vennootschap heeft als doel, kort gezegd, het exploiteren van een aannemingsbedrijf met alles wat daar bij hoort. Op 9 december 2004 werd de naam gewijzigd in L&D Bouw B.V. Op 14 april 2006 verkreeg VQ Beheer B.V. alle aandelen in L&D Bouw B.V. De aandelen in VQ Beheer waren in handen van Rovers B.V., welke vennootschap wordt geleid door de heer R. Verspagen, die samen met Richard Peters al vele jaren in de aannemerij actief was en die samen als manager werkzaam waren voor L&D Bouw B.V. Op 16 januari 2007 werd de naam gewijzigd in Herlebouw B.V. Op 6 juni 2008 verkreeg de vennootschap RPB B.V. alle aandelen in VQ Beheer B.V. De heer Verspagen trad terug als aandeelhouder/directeur en de heer Richard Peters ging alleen verder met Herlebouw B.V.

<u>ultimo jaar</u>	<u>Winst vóór belasting</u>	<u>Eigen vermogen</u>
2008	97.249	203.526
2009	-/- 729.178	-/- 341.550
2010	252.715	-/- 137.343

De directe oorzaak van het faillissement is gelegen in de weigering tot uitbreiding van en de opzegging van de financiering aan Herlebouw, op 25 en 28 februari 2011 door de Rabobank. De bank heeft op 4 maart de waardevolle roerende zaken van Herlebouw afgevoerd (volgens de bank: "in vuistpand genomen") en de debiteuren van Herlebouw tot betaling aangeschreven ("verpanding openbaar

gemaakt"). Omdat daardoor de lonen niet meer konden worden betaald, heeft Herlebouw op 2 maart haar eigen faillissement aangevraagd.

Als indirecte oorzaak van het faillissement moeten worden genoemd de investeringen à € 580.820,18 van Herlebouw in het project Vraaggestuurd Groot Binnen Onderhoud (VGBO), en de forse (doch helaas: oninbare) vordering van Herlebouw op haar moeder VQ Beheer per 31 december 2010 à € 641.778,00. Tenslotte legde de fiscus een naheffingsaanslag op wegens verloning van het privé gebruik van de bedrijfswagens door het personeel, over de periode 2006 t/m 2010, à € 500.000,=. Hierover werd een schikking bereikt à € 60.000,= te betalen in 12 termijnen à € 5.000,=. Toen Herlebouw dit niet meer betaalde, en melding deed van haar betalingsonmacht, legde de fiscus bodembeslag.

Het faillissement van Herlebouw is uitgesproken op 8 maart 2011: carnavalsdinsdag. Vanwege het carnavalsverlof waren alle werknemers ten tijde van de uitspraak van het faillissement niet op het werk aanwezig. Vanwege de acties van de bank konden de werknemers niet meer werken. Zij hadden immers geen gereedschappen, en materialen werden niet langer (op krediet) geleverd omdat alle leveranciers onraad roken. De loods van Herlebouw maakte een lege indruk. Enkele vervoermiddelen waren door de bank van het terrein verwijderd.

Om te vermijden dat de bij dit faillissement betrokkenen slechts via de media zouden vernemen, is informatie over het faillissement geplaatst op de website van Herlebouw, alsmede op de website van ons kantoor. Deze informatie was met name gericht tot de werknemers en de schuldeisers. Daarbij werd melding gemaakt van een speciaal mailadres om te communiceren met (het kantoor van) de curator: herlebouw@rra.nl.

Ofschoon in de wandelgangen werd vernomen dat Herlebouw "voor 7 miljoen aan werk in portefeuille had voor 2011" viel dat bij nader inzien hard tegen. Onderzoek in de projectadministratie van de vennootschap, overleg met het management-team en overleg met de opdrachtgevers leidde tot de conclusie dat de lopende werkzaamheden van Herlebouw B.V. niet konden worden voortgezet en de activiteiten van Herlebouw B.V. niet zouden worden doorgestart.

Voor voortzetting van lopende bouwopdrachten was werkkapitaal nodig voor de aankoop van materialen en gereedschappen, maar die laatste waren meegenomen door de bank. Onnodig te zeggen dat dit werkkapitaal niet voor handen was en ook niet kon worden verkregen. Daarbij stelden opdrachtgevers in het vooruitzicht dat zij termijnen die zij eventueel nog verschuldigd zouden worden

verrekenen met een schadeclaim wegens tijdsoverschrijding. Tenslotte hebben enkele opdrachtgevers opdrachten die nog niet waren aangevangen opgezegd, c.q. ontbonden.

De arbeidsovereenkomsten tussen de werknemers en de failliete vennootschap zijn op de kortst mogelijke termijn beëindigd.

Sinds het faillissement is geprobeerd om opdrachten waarbij Herlebouw partij was (of zou worden) te bemiddelen naar andere opdrachtnemers. Dit viel niet mee. Uiteindelijk is één project met succes bemiddeld naar opvolgende opdrachtnemers.

2.2 Rechtsvorm; oprichtingsakte, statuten(wijzigingen), aandeelhoudersregister

De bouwonderneming Herlebouw werd gedreven in de vorm van een besloten vennootschap. Bij de stukken, die ingediend zijn bij de eigen aanvraag tot faillietverklaring, bevonden zich de oprichtingsakte van Dohmen Stein B.V. en een akte d.d. 9 december 2004 waarin de statuten werden gewijzigd (inhoudende dat de naam wordt gewijzigd naar L & D Bouw B.V.) en twee aandeelhoudersregisters (slechts ten dele bijgewerkt).

2.3 Uittreksel handelsregister

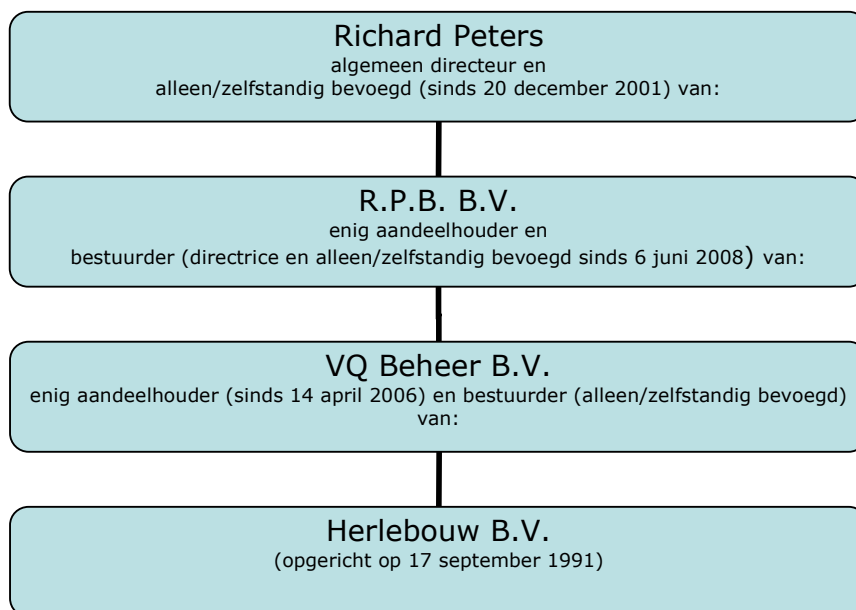
Bij de aanvraag van het faillissement is een recent origineel uittreksel uit het Handelsregister gevoegd. Hieruit blijkt dat VQ Beheer B.V. enig aandeelhouder en bestuurder is van Herlebouw. De vennootschap RPB B.V. is de enig aandeelhouder en bestuurder van VQ Beheer. Enig aandeelhouder en bestuurder van RPB, zo blijkt uit het handelsregister, is de heer Richard Peters.

2.4 Statutaire doelomschrijving

1. De vennootschap heeft blijkens haar statuten tot doel:
 - a. het verkrijgen, vervreemden, administreren, exploiteren, huren en verhuren van onroerende zaken
 - b. het (laten) bouwen van onroerende zaken
 - c. het (laten) aannemen van bouwwerken en het doen van aanbestedingen
 - d. het fabriceren en verkopen van bouwelementen
 - e. het optreden als tussenpersoon bij aan- en verkoop, huur en verhuur van onroerende zaken
 - f. het verstrekken en aangaan van geldleningen en het stellen van zekerheden, ook voor schulden van anderen

2. het oprichten en verwerven van-, het deelnemen in-, het samenwerken met-, het besturen van-, alsmede het (doen) financieren van andere ondernemingen, in welke rechtsvorm dan ook.
3. het verrichten van alle verdere handelingen, die met het vorenstaande in de ruimste zin verband houden of daartoe bevorderlijk kunnen zijn.

2.5 Vennootschappelijke structuur: bestuur, RvC, AvA, OR



De besloten vennootschap Herlebouw B.V. is failliet verklaard op 8 maart 2011.

2.6 Samenhang met andere faillissementen; fiscale eenheid; geconsolideerde afwikkeling

De gefailleerde vormde een fiscale eenheid voor de vennootschapsbelasting met RPB B.V. Gefailleerde was géén partij in een fiscale eenheid terzake van de omzetbelasting. Ofschoon er op dit moment géén samenhang is met andere faillissementen (waardoor geconsolideerde afwikkeling niet aan de orde is) mag het volgende hier niet onvermeld blijven.

VQ Beheer heeft via de rekening-courant forse onttrekkingen aan Herlebouw gedaan. Per 31 december 2010 bedraagt de schuld van VQ Beheer aan Herlebouw € 641.778,00.

Uit de publicatiebalans per 31 december 2010 blijkt dat VQ Beheer een negatief vermogen heeft van € 218.910,00. Uit de publicatiebalans per 31 december 2010 blijkt dat R.P.B. een negatief vermogen heeft van € 865.155,00.

Als curator van Herlebouw heb ik VQ Beheer B.V. aangesproken tot betaling van € 641.778,00. De directeur laat mij weten dat VQ Beheer B.V. niet in staat is om haar schuld aan Herlebouw B.V. te voldoen. Dat komt omdat ook RPB B.V. niet in staat is om haar schuld (tot ongeveer een gelijk bedrag) aan VQ Beheer B.V. te voldoen. Beide genoemde vennootschappen zijn leeg, zij ontplooiën geen activiteit, zij hebben slechts schulden en een groot negatief vermogen. In beginsel zijn zowel de vennootschappen RPB B.V. als VQ Beheer B.V. virtueel failliet, althans: zij hebben geen enkel zelfstandig bestaansrecht en het is ook niet te verwachten dat dit op termijn wezenlijk zal veranderen. De directeur zal echter niet overgaan tot het aanvragen van het faillissement van beide vennootschappen.

2.7 Deponering/intrekking 2:403 BW verklaring

Niet gebleken is dat gefailleerde partij is bij een verklaring ex artikel 2:403 BW.

3. FINANCIERING

3.1 Eigen vermogen

<u>ultimo jaar</u>	<u>Eigen Vermogen</u>
2008	203.526
2009	-/- 341.550
2010	-/- 137.343

3.1.1 Geplaatst en gestort aandelenkapitaal

Geplaatst € 90.000,=. Gestort: € 18.000,=.

3.1.2 Achtergestelde aandeelhouderslening(en)

Niet aangetroffen.

3.2 Vreemd vermogen

3.2.1 Bancaire financiering

Herlebouw is partij bij een financieringsovereenkomst d.d. 10 juli 2009 met de Coöperatieve Rabobank Stein en Beek U.A. Daarbij ging het om een krediet van € 400.000,= waarbij een aflossing werd gepleegd van € 88.827,= (dus per saldo:

werkkapitaal à € 311.173,=). Overeengekomen werd dat het krediet uitsluitend mocht worden gebruikt voor de financiering van de bedrijfs- of beroepsuitoefening van de kredietnemer. De "bestaande zekerheden" bleven gehandhaafd. Herlebouw verplichtte zich ten gunste van de Rabobank een eerste pandrecht te vestigen op:

1. alle huidige en toekomstige inventaris van Herlebouw B.V.;
2. alle huidige en toekomstige rechten/vorderingen al dan niet voortvloeiende uit huidige en toekomstige rechtsverhoudingen uit hoofde van het bedrijf of beroep van de debiteur, met alle aan deze rechten/vorderingen verbonden rechten en zekerheden en terzake van die vorderingen de rechten uit verzekeringsovereenkomsten. Op deze verpanding(en) zijn mede van toepassing de algemene voorwaarden voor verpanding van de Rabobank 2008.

Op 5 februari 2010 (de Coöperatieve Rabobank Stein en Beek U.A. was door fusie opgegaan in de Coöperatieve Rabobank Westelijke Mijnstreek U.A) is een financieringsovereenkomst gesloten tussen de Rabobank Westelijke Mijnstreek U.A. en o.a. Herlebouw B.V. tot € 300.000,=, waarbij € 200.000,= wordt afgelost. De door Herlebouw B.V. terzake van de financiering van 10 juli 2009 afgegeven zekerheden, werden niet uitgebreid: "de reeds bestaande zekerheden strekken ook tot zekerheid voor de aangeboden financiering(en)".

3.2.1.1 Kort: rekening courant krediet

Zie boven.

3.2.1.2 (Middel)lang: geldlening

De gefailleerde was geen partij bij een geldleningsovereenkomst.

3.2.1.3 Zekerheidspositie bank(en)

Zie boven.

3.2.1.4 Inventarisatie bank-/girorekeningnummers

Bij Rabobank Westelijke Mijnstreek U.A. (voorheen Rabobank Stein en Beek) staan/stonden op naam van Herlebouw B.V. de navolgende bankrekeningen:

11.41.10.956	rekening-courant: laatst bekend saldo per 3 maart 2011: € 249.369,29 debet
99.11.21.244	G-rekening: laatst bekend saldo per 25 februari 2011: € 14.566,39 credit
15.79.99.998	bankgarantierekening (opgeheven per 3 maart 2011)
34.57.333.963	Rabo BedrijfsTeleRekening (opgeheven per 3 maart 2011)

3.2.2 Leasing/factoring arrangementen

De gefailleerde was geen partij bij een factoring arrangement.
Voor lease, zie: 4.4. ev.

3.2.3 Leverancierskredieten

Afgezien van de overschrijding van de door de leveranciers bepaalde betaaltermijnen, is van leverancierskrediet niet gebleken.

3.2.4 Overige kredietvormen

In januari 2011 heeft Leers & Zn B.V. aan Herlebouw een kortlopende lening verstrekt van € 98.500,=. Afgesproken werd dat Herlebouw deze uiterlijk 28 februari 2011 zou terugbetalen met een opgeld van € 4.500,= teneinde een snelle terugbetaling te bevorderen werd voorts afgesproken dat Herlebouw bij niet tijdige terugbetaling per week € 2.500,= aan Leers zou moeten voldoen. Het leenbedrag is door Leers ter beschikking gesteld en door Herlebouw gebruikt om lonen en belastingen te betalen. Op deze lening is door Herlebouw niets afgelost. Het was de bedoeling dat Herlebouw hierop af zou lossen wanneer de betalingen zouden binnenkomen uit de te verwachten grote opdrachten: renovatie, service en onderhoud, VBGO en McDonalds.

4. DUUROVEREENKOMSTEN

4.1 Arbeidsovereenkomsten (evt. CAO)

Aantal ten tijde van faillissement: 23

Aantal in jaar voor faillissement: ongeveer 30

Op de arbeidsovereenkomsten is de CAO Bouw van toepassing (deels UTA)

Datum ontslagaanzegging: 14 maart 2011

De arbeidsovereenkomsten tussen de failliete vennootschap en haar (ongeveer) 23 werknemers zijn op 14 maart 2011 formeel door de curator opgezegd met inachtneming van de geldende opzegtermijn. Daarvoor is toestemming verkregen van de Rechter-Commissaris.

Medewerkers van de buitendienst van UWV Venlo afdeling faillissementen zijn de werknemers op 16 en 17 maart 2011 behulpzaam geweest bij het aanvragen van diverse betalingen ingevolge de WW.

4.1.1 Toepassing Wet Melding Collectief Ontslag

Omdat uit een eerste inventarisatie bleek dat het om méér dan 20 personen gaat, heeft de curator voorafgaand aan de opzegging van de arbeidsovereenkomsten op de voet van art. 2 lid 3 Wet melding Collectief Ontslag de betrokken werknemers-

verenigingen geraadpleegd.

4.2 Overeenkomsten met bestuur resp. raad van commissarissen

Herlebouw heeft geen raad van commissarissen. De management overeenkomst met RPB B.V. is opgezegd.

4.3 Huurovereenkomst bedrijfsruimte

De onroerende zaak waar de gefailleerde haar onderneming exploiteerde (Horstplein 15 6432 NS Hoensbroek, gemeente Heerlen) is met ingang van 1 juni 2008 door Herlebouw gehuurd van mw. M.M.J. Verspagen-Pagen (de echtgenote van de voormalige aandeelhouder van VQ Beheer, en de voormalige manager van Herlebouw: de heer R. Verspagen) voor een bedrag van € 72.180,= per jaar in 2008. De huur werd jaarlijks geïndexeerd en de (geïndexeerde) huurprijs werd maandelijks aan Herlebouw B.V. in rekening gebracht. De curator heeft een bespreking gevoerd met de heer Verspagen, handelende namens zijn echtgenote, en haar advocaat mr. J. Welling. Aansluitend daarop heeft deze de huurovereenkomst schriftelijk opgezegd. De curator heeft verhuurster bevestigd dat de huur in elke geval zal eindigen per 1 juli 2011. Nadat de roerende zaken waren geveild en op 13 mei 2011 waren opgehaald, heeft de verhuurster zich de macht over het gehuurde toegeëigend en de curator laten weten dat het pand met ingang van 14 mei 2011 "vrij van huur" is.

4.4 Lease

4.4.1 Operational Lease

Ten aanzien van de leasevoertuigen geldt dat zes voertuigen op basis van rechtsgeldige operational lease-overeenkomsten werden geleased van Zuidlease B.V., terwijl twaalf voertuigen op basis van rechtsgeldige operational lease overeenkomsten werden geleased van Business Lease Group B.V. (ex-Masterlease).

Alle leaseovereenkomsten zijn door de curator onderzocht. Omdat dezen niet konden leiden tot enig boedelbelang, zijn de overeenkomsten in overleg met de leasemaatschappijen beëindigd en zijn alle geleasede auto's, voorzien van autopapieren, sleutels enz. teruggehaald. Ook de autopapieren en sleutels van de hierboven genoemde Ford Transit zijn daarbij teruggegeven.

Herlebouw heeft een zogenaamde copyrent overeenkomst gesloten met Toshiba terzake van een kopieerapparaat/fax/printer. Deze overeenkomst is overgedragen aan de Lage Landen Vendor lease B.V. De belastingdienst heeft bodembeslag hierop gelegd, Toshiba is in beroep gegaan. De directeur van de Belastingdienst

heeft op 11 mei 2011 uitspraak gedaan op het beroepschrift en het beroep toegevoegd.

4.4.2 Financial Lease

Er zijn geen financial lease contracten aangetroffen.

4.5 Huurkoop

Er zijn geen huurkoopcontracten aan getroffen.

4.6 Aanneming van werk

Naar de aard der zaak was de gefailleerde partij bij een aantal aannemingsovereenkomsten, doorgaans als opdrachtnemer. Er was één situatie waarbij de gefailleerde zowel optrad als opdrachtnemer als opdrachtgever.

4.7 Verzekeringsovereenkomsten

De gefailleerde beschikt over de gebruikelijke (aansprakelijkheids)verzekeringen. Naar verluidt waren de lopende premies betaald. Na veiling en overdracht van de activa en beëindiging van de huur zijn alle verzekeringsovereenkomsten beëindigd.

4.8 Pensioenovereenkomsten/spaarloonregelingen

P.M.

4.9 Opdracht aan externe adviseurs: advocaat, accountant, fiscalist etc.

Er zijn geen onvoltooide opdrachtrelaties met externe adviseurs.

4.10 Overige duurovereenkomsten (agentuur, distributie, franchise, etc.)

Van overige duurovereenkomsten, behoudens de gebruikelijke (o.a. met betrekking tot nutsvoorzieningen en telecommunicatie) is geen sprake.

5. AANHANGIGE RECHTSGEDINGEN EN GELEGDE BESLAGEN

5.1 Aanhangige rechtsgedingen

Niet gebleken is dat de gefailleerde partij is bij aanhangige rechtsgedingen.

5.2 Gelegde beslagen

5.2.1 Ten verzoeken van de gefailleerde gelegd

Ten verzoeken van de gefailleerde zijn geen beslagen gelegd.

5.2.2 Ten laste van de gefailleerde gelegd (art. 33 Fw)

5.2.2.1 Executoriaal/conservatoir fiscaal bodembeslag

Op 1 maart 2011 heeft gefailleerde aan de Belastingdienst bericht dat de loonbelasting over periode 1 van 2011 niet kon worden betaald, omdat de Rabobank per 25 februari 2011 alle uitgaande betalingen had geblokkeerd. Op 4 maart 2011 heeft de Belastingdeurwaarder executoriaal beslag gelegd op roerende zaken, waarbij hij zich heeft beperkt tot "echte bodemzaken": zaken die dus eigendom zijn van een derde.

5.2.2.2 Executoriaal/conservatoir beslag door andere schuldeisers

Van beslag door andere schuldeisers is niet gebleken.

5.2.3 Fiscaal beslag op bodemzaken van derden

Door dit beslag was alleen het bovengenoemde kopieerapparaat Toshiba getroffen. Het daartegen gerichte beroep is toegewezen.

6. VOORZIENINGEN NA FAILLIETVERKLARING EN BEHEER DES CURATORS (artt. 87 – 107 Fw)

6.1 Afkoelingsperiode (art. 63a Fw)

Er was geen aanleiding voor een afkoelingsperiode.

6.2 Bewaring des boedels (art. 92 Fw)

6.2.1 Onder zich nemen van de bescheiden en andere gegevensdragers (de boekhouding en administratie), kasgelden, papieren van waarde (cheques, creditcards, copie deel III, verzekeringspolissen e.d.) (art. 92 Fw)

Van de boekhouding van de gefailleerde is terstond in bewaring genomen:

- a. bankafschriften 2008 t/m datum uitspraak faillissement
- b. kasboek 2008 t/m datum faillissement
- c. openstaande debiteurenlijst + openstaande debiteurenfacturen per datum uitspraak faillissement
- d. pandakten en registraties debiteuren
- e. openstaande crediteurenlijst + openstaande crediteurenfacturen per datum uitspraak faillissement
- f. jaarrekeningen 2008 t/m 2010 + voorlopige cijfers 2011
- g. personeelsdossiers

Aan kasgeld is € 3.726,49 in bewaring genomen en op de boedelrekening gestort.

Verder zijn autopapieren, verzekeringspolissen, huurovereenkomst, telefoonabonnementen en de kluisinhoud van twee kluisen in bewaring genomen.

Voorts zijn door de curator terstond kopieën gemaakt van de harde schijven van de computerserver alsmede van alle aanwezig computers. Dit heeft tot gevolg dat de financiële gegevens die door de gefailleerde werden bijgehouden in het programma Exact, te ontsluiten zijn voor een externe accountant en door de Belastingdienst. Deze heeft inmiddels een zogenaamde "audit file" ontvangen.

Tevens is op deze wijze het gewisselde mailverkeer (in- en extern) veilig gesteld voor nader onderzoek.

6.2.2 Onder zijn bewaring nemen van gelden e.d. en het beleggen van gereede gelden, die voor het beheer niet nodig zijn (art. 102 Fw)

Het in bewaring genomen kasgeld is op de boedelrekening gestort.

6.2.3 Onder zich nemen van de sleutels (bedrijfsruimte, postbus, kluis, auto's)

Alle aanwezige sleutels van de bedrijfsruimte (kantoorruimte, loods, parkeerplaats), postbus, kluisen en auto's zijn door de curator tijdens het eerste bezoek meegenomen.

6.2.4 Afsluiten risicoverzekering activa

Naar verluidt is het afsluiten van een afzonderlijke risicoverzekering niet nodig, nu er adequate dekking onder de bestaande polissen zou zijn en de premie daarvoor reeds zou zijn betaald. De curator heeft hierover contact met de verzekeringsmaatschappij(en).

6.3 Het opmaken van een boedelbeschrijving met waardering (art. 94 Fw)

Op 4 maart 2011 heeft de Rabobank de roerende zaken Herlebouw door Troostwijk in vuistpand laten nemen. Op hetzelfde moment was de Belastingdeurwaarder bezig met het leggen van executoriaal beslag op roerende zaken. Tussen beide beslagleggers heeft op dat moment discussie plaatsgevonden, o.a. over de juridische status van de cirkelzaag installatie in de loods. Als gevolg daarvan heeft Troostwijk zich bij het afvoeren van roerende zaken beperkt tot niet-bodemzaken. Voorts heeft Troostwijk de onder 4.4.1. genoemde transportmiddelen afgevoerd.

Troostwijk heeft van de zaken die zij heeft afgevoerd een globale beschrijving opgesteld, voorzien van een waardering. De curator heeft een boedelbeschrijving gemaakt van de door hem aangetroffen roerende zaken, zijnde de kantoorinventaris alsmede de achtergebleven zaken in de loods en op de parkeerplaats. De

opbrengst van de veiling van de roerende zaken is in beginsel € 63.966,00, te verdelen onder: opbrengst pandhouder € 53.851,00 en opbrengst boedel € 10.015,00, maar door allerlei oorzaken (niet opgehaalde en/of niet betaalde zaken, aftrek courtage Troostwijk) bedraagt de opbrengst voor de boedel € 9.420,52 incl. BTW.

6.3.1 Het opmaken van een staat van de goederen die buiten het faillissement blijven (art. 95 Fw)

Er zijn geen goederen die buiten het faillissement blijven.

6.4 Het opmaken van een staat van baten en schulden

6.4.1 Aanschrijven van alle bekende schuldeisers

Alle bekende schuldeisers zijn door de curator aangeschreven met het verzoek hun vordering ter verificatie bij hem in te dienen, onder vermelding van een eventueel eigendomsvoorbehoud of een aan hen toekomend voorrecht.

6.4.2 Aanschrijven van alle bekende handelsdebiteuren

Zoals gezegd, heeft de bank de vorderingen van de gefailleerde op derden, uitgaande van een rechtsgeldig aan haar toekomend pandrecht, op 3 maart 2011 "openbaar" gemaakt, door de debiteuren van deze vorderingen rechtstreeks aan te schrijven met de mededeling dat dezen nog slechts uitsluitend aan de bank mochten betalen. Hierdoor heeft de curator geen bekende handelsdebiteuren kunnen aanschrijven tot betaling van enige vordering.

6.5 Het ter griffie deponeren van gewaarmerkte afschriften van boedelbeschrijving en staat van baten en schulden (art. 97 Fw)

De door de curator opgemaakte staat van baten en schulden is bij dit verslag gevoegd.

6.6 Beslissing over voortzetten bedrijf (art. 98 Fw)

Het bedrijf is niet voortgezet. Zie hiervoor, onder 2.1.

6.6.1 Beslissing over beëindiging huur (art. 39 Fw)

De verhuurster heeft zich per 14 mei 2011 de macht over het gehuurde verschaft, waardoor de huur per die datum is beëindigd.

6.6.2 Beslissing over ontslag personeel (art. 40 Fw)

Aan het personeel is ontslag aangezegd na verkregen toestemming van de rechter-commissaris. De arbeidsovereenkomsten tussen de failliete vennootschap en

haar (ongeveer) 23 werknemers zijn op 14 maart 2011 formeel door de curator opgezegd met inachtneming van de geldende opzegtermijn. Daarvoor zijn de werknemersorganisaties geraadpleegd en is toestemming verkregen van de Rechter-Commissaris.

6.6.2.1 Afstemmen met UWV i.v.m. loongarantieregeling

Op 16 en 17 maart 2011 zijn medewerkers van de buitendienst van UWV de werknemers behulpzaam geweest bij het aanvragen van diverse betalingen krachtens WW. Daarbij is informatie uitgewisseld over de toepassing van de loongarantieregeling.

6.6.2.2 Afgifte getuigschrift en fiscale jaaropgave

Aan de werknemers is medegedeeld dat de laatst verstrekte salarisspecificatie, waarin cumulatieve bedragen tot het einde van die periode zijn opgenomen, heeft te gelden als jaaropgave.

6.6.3 Beslissing over beëindiging overige duurovereenkomsten (o.a. energie, telefoon, etc.)

De duurovereenkomsten met betrekking tot telefonie en internet zijn door de aanbieders beëindigd. De duurovereenkomsten met betrekking tot energie staan op naam van de verhuurster waardoor hierover door de curator geen beslissing hoeft te worden genomen.

6.6.4 Beslissing over voltooien lopende opdrachten

De gefailleerde vennootschap kon geen lopende opdrachten voltooien. Wel heeft de curator met succes een lopende opdracht weten te bemiddelen naar partijen die reeds eerder bij dit project waren betrokken. De ABC-overeenkomst is inmiddels getekend, de werkzaamheden worden voortgezet door de opvolgende contractanten.

6.6.5 Opstellen exploitatiebegroting; boedelkrediet

Niet van toepassing.

6.7 Postblokkade / bankrekeningblokkade (art. 99 Fw)

De post- en bankrekeningblokkades zijn in werking getreden.

6.8 Uitkering aan de gefailleerde van een som ter voorziening in het levensonderhoud

Niet van toepassing.

6.9 Identificeren van activa bezwaard met:

- a. pand of hypotheek**
- b. retentierecht**
- c. eigendomsvoorbehoud**
- d. fiscaal bodemrecht**

Alle bekende schuldeisers zijn schriftelijk uitgenodigd om hun vordering ter verificatie in te dienen zo nodig onder vermelding van een eigendomsvoorbehoud of voorrecht. Er hebben zich een aantal leveranciers gemeld die een beroep op eigendomsvoorbehoud hebben gedaan. Dit is onderzocht en met de desbetreffende leveranciers kortgesloten. Er rust een fiscaal bodemrecht op de kantoorinventaris c.a. voor zover zich deze ten tijde van de faillietverklaring op de bodem van de gefailleerde bevond. Aangezien de gefailleerde geen registergoederen in eigendom heeft, kan geen sprake zijn van een door de gefailleerde verleend hypotheekrecht. De bank claimt een pandrecht op alle roerende zaken die in eigendom toebehoren aan de gefailleerde, en heeft zo mogelijk deze roerende zaken "in vuistpand" genomen. De curator onderzoekt wat de reikwijdte is van het door de bank geclaimde pandrecht op roerende zaken. De curator heeft de bank medege-deeld dat hij zich alle rechten voorbehoudt.

6.10 Beslissing over vervreemden activa (art. 101 Fw)

Troostwijk heeft op 6 en 7 mei 2011 een internetveiling gehouden waarbij de roerende zaken van Herlebouw in één keer zijn verkocht. De netto veilingopbrengst voor de boedel bedraagt € 9.420,52 incl. BTW. Overigens behoudt de curator zich alle rechten voor met betrekking tot de aanwezigheid en de reikwijdte van de door de bank geclaimde pandrechten.

6.10.1 Beslissing over lossing activa (art. 58 Fw)

De curator is niet overgegaan tot lossing.

6.10.2 Fiscale aspecten van vervreemding door curator

6.10.3 Going concern activa transactie; art. 31 Wet OB

Vanwege de internetveiling zijn de activa van Herlebouw niet "going concern" verkocht.

6.10.4 Fiscaal bodemrecht; art. 21 IW 1990 jo. 57 Fw

Het fiscaal bodemrecht is slechts van toepassing op de inventaris van Herlebouw die zich ten tijde van de faillietverklaring op haar bodem bevond.

6.10.5 Boedelbijdragen

De bank heeft als (vuist)pandhouder zelf tot de veiling opdracht gegeven. Een boedelbijdrage aan de curator is daarom niet aan de orde.

Ook debiteuren van Herlebouw worden door de Rabobank als pandhouder geïnd. Op ad hoc basis is de curator behulpzaam bij het verschaffen van informatie uit de administratie van Herlebouw. Daarvoor is een (geringe) boedelbijdrage overeen gekomen.

Overigens behoudt de curator zich alle rechten voor met betrekking tot de aanwezigheid en de reikwijdte van de door de bank geclaimde pandrechten.

6.10.6 Overleg met belanghebbenden

Door de curator is overleg gevoerd met Troostwijk, de bank en met de Belastingdienst.

6.11 Aangaan vaststellingsovereenkomst (art. 104 Fw)

P.M.

6.12 Inwinnen van inlichtingen (art. 105/106 Fw)

P.M.

6.12.1 (Doen) invullen en ondertekenen door de bestuurder van de gefailleerde van de standaard checklist

Aan R. Peters zijn de gebruikelijke vragenlijsten ter beantwoording voorgelegd. Hij heeft deze ingevuld geretourneerd. De curator heeft zijn antwoorden met hem besproken.

6.12.2 Inwinnen van inlichtingen bij de Ontvanger

De curator voert overleg met de Ontvanger.

6.12.3 Inwinnen van inlichtingen bij het Ministerie van Justitie

P.M.

6.12.4 Toepassing dwangmiddelen (verhoor, gijzeling)

P.M.

7 LIJST VAN BATEN EN SCHULDEN

7.1 BATEN

7.1.1 Registergoederen

De gefailleerde was geen eigenaar van registergoederen.

7.1.1.1 Registergoederen bezwaard met hypotheek

De gefailleerde was geen eigenaar van registergoederen.

7.1.1.2 Bodemverontreiniging

Daar is tot dusverre niet van gebleken en dat is ook niet te verwachten.

7.1.2 Roerende zaken

7.1.2.1 Voorraden

Herlebouw had slechts zeer beperkte voorraden. Leveringen van bouwmaterialen werden doorgaans direct op locatie verricht. De bank heeft bevestigd dat haar pandrecht zich niet uitstrekt over de voorraden van Herlebouw.

7.1.2.2 Inventaris

Zie 6.3 en de daarbij behorende boedelbeschrijving van de aangetroffen zaken. De inventaris is geveild en afgehaald.

7.1.2.3 Rollend materieel

De leaseauto's die bij gefailleerde in gebruik waren, hebben geen waarde voor de boedel.

Er zijn twee bedrijfsauto's die in eigendom toebehoren aan de gefailleerde:
Een DAF-trekker (vrachtwagen) met kenteken BJ-TX-48 uit het jaar 2001;
een Volkswagen LT-bedrijfsauto met kenteken 92-VZ-GG uit het jaar 2001.

Tot de activa van de gefailleerde behoren nog de volgende transportmiddelen:
drie aanhangwagens, met als kenteken WP-XJ-47, WB-LB-14 en 63-WZ-66; alsmede een oplegger (vrachtwagen, behorende bij de DAF-trekker) met kenteken OK-14-SN.

Zowel de vrachtwagen (trekker plus oplegger) als de Volkswagen LT, waren ingericht als "show-bus" ten behoeve van het project VGBO.

Alle activa die in eigendom toebehoorden aan Herlebouw zijn door Troostwijk geveild.

7.1.2.4 Zaken bezwaard met pand (bezit/vuistloos)

Uit de financieringsovereenkomst d.d. 10 juli 2009 volgt dat de Rabobank Stein en Beek een pandrecht heeft verkregen op "de inventaris". Bij de financieringsovereenkomst van 5 februari 2010 tussen Herlebouw en Rabobank Westelijke Mijnstreek is bepaald dat de bestaande zekerheden gehandhaafd blijven.

7.1.2.5 Zaken bezwaard met eigendomsvoorbehoud

Schuldeisers zijn uitgenodigd om hun eventuele eigendomsvoorbehoud te claimen en aan te tonen. Hierop zijn een aantal gemotiveerde reacties ontvangen, die door de curator, na bestudering, met de desbetreffende leveranciers zijn besproken en afgewikkeld.

7.1.2.6 Zaken bezwaard met retentierecht

Geen der schuldeisers heeft tot dusverre een beroep op retentierecht gedaan.

7.1.3 Vorderingsrechten

7.1.3.1 Vorderingen op handelsdebiteuren uit hoofde van gefactureerde diensten

Het openstaande (pre-faillissements)debiteurensaldo bedraagt volgens de administratie van gefaillieerde per 9 maart 2011 € 395.581,41 inclusief nog te factureren bedragen tot datum faillissement. Het betreffen in totaal circa 40 vorderingen. Op dit moment is daarvan, volgens opgave van de bank, voor zo'n € 70.000,= geïnd.

7.1.3.2 Vorderingen op handelsdebiteuren uit hoofde van onderhanden werken

Op de datum van het faillissement was alle onderhanden werk uitgefactureerd onder de verpanding van de bank gebracht. De bank heeft haar pandrecht aan de debiteuren medegedeeld en deze verzocht uitsluitend aan de bank te betalen. De inning hiervan geschiedt in beginsel buiten het zicht van de curator.

7.1.3.3 Vorderingen op bestuurders (rekening-courant)

Per 31 december 2010 heeft Herlebouw een vordering op haar aandeelhouder/bestuurder VQ Beheer van € 641.778,00. (De achtergronden van) het ontstaan van deze vordering is door de curator onderzocht, evenals de verhaalbaarheid van deze vordering. Het lijkt onwaarschijnlijk dat VQ in staat zal zijn dit bedrag aan Herlebouw te betalen. Zie voorts: 10.3.2.

7.1.3.4 Vorderingen op aandeelhouders (stortingsplicht)

Van vorderingen op de aandeelhouders uit hoofde van de stortingsplicht, is niet gebleken.

7.1.3.5 Vorderingen bezwaard met pand (openbaar/stil)

Vooralsnog zijn de curator de volgende verpandingen van vorderingen bekend:

<u>aanleveren pandlijst</u>	<u>registratie pandlijst</u>	<u>Opmerkingen</u>
		Geen eerdere verpandingen
3 juni 2010	15 februari 2011	Handtekening van <i>Rabo</i> , krachtens volmacht
7 febr. 2011	15 februari 2011	Eén handtekening (Rabo)
10 febr. 2011	15 februari 2011	Eén handtekening (Rabo)
25 febr. 2011	28 februari 2011	Eén handtekening (Rabo)
28 febr. 2011	1 maart 2011	Eén handtekening (Rabo)
1 maart 2011	Niet geregistreerd?	Eén handtekening (Rabo)
2 maart 2011	Niet geregistreerd?	Eén handtekening (Rabo)

De curator onderzoekt de rechtsgeldigheid van deze verpandingen. Rabobank heeft bevestigd dat de vorderingen van Herlebouw op derden *niet eerder* aan de bank zijn verpand dan per 15 februari 2011. Nipt tevoren had Herlebouw aan het door de bank ingeschakelde bureau Krüger & Partners diverse financiële gegevens gezonden, waaronder een liquiditeitsplanning over het jaar 2011 (waaruit bleek dat Herlebouw in 2011 € 550.000,= aan liquiditeiten tekort zou komen).

De bank heeft op 3 maart 2011 alle bekende debiteuren van Herlebouw verwittigd dat dezen uitsluitend aan de bank moesten betalen. Dit onttrekt zich in beginsel aan de waarneming van de curator.

7.1.3.6 Vorderingen op assuradeuren uit hoofde van verzekeringspenningen/ afkoop levenspolissen

Van vorderingen op assuradeuren is niet gebleken.

7.1.3.7 Vorderingen op werknemers

Van vorderingen op werknemers is niet gebleken.

7.1.3.8 Overige vorderingen

Van overige vorderingen is niet gebleken

7.1.4 Liquide middelen

7.1.4.1 Kasgeld

Aan contant geld werd bij het eerste bezoek € 3.726,49 aangetroffen. Dit bedrag is gestort op de boedelrekening.

7.1.4.2 Banktegoeden

Niet gebleken is dat de gefailleerde kon beschikken over banktegoeden.

7.1.4.3 Banktegoeden bezwaard met pand of onderhevig aan verrekening

Van verpande of verrekenbare banktegoeden is niet gebleken.

7.1.5 Immateriële activa

7.1.5.1 Intellectuele/industriële eigendomsrechten (octrooi, model-, merkrecht, auteursrecht, handelsnaam), overdraagbare licenties

De curator heeft na onderzoek geconcludeerd dat Herlebouw in beginsel eigenaar is van het door Arx Corporate Consultants B.V. (op basis van input en know-how van Herlebouw) geleverde VGBO softwareprogramma en de daarop rustende intellectuele eigendomsrechten. De curator heeft vastgesteld dat deze software door Arx conform is opgeleverd. Thans onderzoekt de curator de eventuele mogelijkheden tot verkoop en overdracht van deze software aan een derde, ten gunste van de boedel.

7.1.5.2 Know-how

Van bijzondere (overdraagbare) know-how –anders dan de know-how m.b.t. de VGBO-software zoals hiervoor reeds omschreven- is niet gebleken.

7.1.5.3 Goodwill

Van (overdraagbare) goodwill is niet gebleken.

7.1.5.4 Overdraagbare contracten

De curator heeft met succes één lopende opdracht weten te bemiddelen naar partijen die reeds eerder bij dit project waren betrokken. De ABC-overeenkomst is getekend en inmiddels afgerekend. De werkzaamheden zijn voortgezet door de opvolgende contractanten.

7.1.5.5 Overige immateriële activa

Van overige immateriële (voor overdracht vatbare) activa is niet gebleken.

7.1.6 Deelnemingen

Van deelneming van de vennootschap in samenwerkingsverbanden en/of kapitaalvennootschappen is niet gebleken.

7.1.7 Baten buiten Nederland

Van baten buiten Nederland is niet gebleken.

7.1.8 Niet voor vereffening vatbare baten; afstand

Van baten die niet voor vereffening vatbaar zijn is niet gebleken.

7.1.9 Recente taxatierapporten

Bij gelegenheid van het in "vuistpand" nemen in opdracht van de Rabobank, heeft Troostwijk een globale taxatie gemaakt, van alle roerende zaken van gefailleerde (dus niet alleen de in "vuistpand" genomen zaken, maar ook de achtergelaten bodemzaken), met aanduiding van de waarderingsgrondslagen. Inmiddels is de veiling afgerond. De opbrengst was aanvankelijk € 63.0066,=, te verdelen onder: opbrengst pandhouder € 53.851,00 en opbrengst boedel € 10.015,00, maar door allerlei oorzaken (niet opgehaalde en/of niet betaalde zaken, aftrek courtage Troostwijk) bedraagt de opbrengst voor de boedel uiteindelijk € 9.420,52 incl. BTW.

7.2 SCHULDEN

7.2.1 Boedelschulden

7.2.1.1 Boedelschulden met feitelijke voorrang

P.M.

7.2.1.2 Kosten van executie en vereffening (art. 3:277 BW)

P.M.

7.2.1.2.1 Kosten van bijzondere executie

P.M.

7.2.1.2.2 Kosten van algemene executie (salaris curator)

P.M.

7.2.1.3 Hogere preferente boedelschulden

P.M.

7.2.1.4 Lagere bijzonder preferente boedelschulden

P.M.

7.2.1.5 Lagere algemeen preferente boedelschulden

De vordering van UWV wegens op basis van de loongarantieregeling overgenomen lonen over de opzegtermijn, geldt als lager algemeen preferente boedelschuld. UWV heeft haar vordering nog niet ingediend.

7.2.1.6 Concurrente boedelschulden

7.2.1.6.1 Huur

De huur van de bedrijfsruimten geldt met ingang van de faillietverklaring als concurrente boedelschuld. Verhuurder heeft mij geschreven dat de huur per 14 mei jl. is beëindigd. Verhuurder heeft terzake nog geen vordering ter verificatie ingediend.

7.2.1.6.2 Restitutie onverschuldigde betaling

P.M.

7.2.1.6.3 Overige concurrente boedelschulden

P.M.

7.2.2 Prefaillissementsschulden

Het openstaande (prefaillissements) crediteurenaldo bedraagt volgens de administratie van Herlebouw per 9 maart 2011 € 935.439,12. Het betreffen in totaal circa 135 vorderingen. Inmiddels hebben 120 crediteuren hun vordering ingediend voor een totaalbedrag van € 1.499.841,84.

7.2.2.1 Lijst van voorlopig erkende preferente schuldvorderingen

Op dit moment heeft nog slechts de belastingdienst een preferente vordering ingediend (à € 248.190,=). Zie voorts bijgaande crediteurenlijst.

7.2.2.2 Lijst van voorlopig erkende concurrente schuldvorderingen

Op dit moment hebben 119 concurrente crediteuren vorderingen ingediend voor in totaal € 1.251.651,84; zie voorts bijgaande crediteurenlijst.

7.2.2.3 Lijst van voorlopig betwiste schuldvorderingen met summiere aandui-

ding der gronden van betwisting

P.M.

7.2.2.4 Schuldvorderingen van bank en (andere) separatisten

Rabobank Westelijke Mijnstreek U.A. heeft een vordering à € 238.721,97 ingediend (zie bijgaande crediteurenlijst).

7.3 Door gefailleerde ondertekende activa/passivaverklaring

De inhoud van de door de bestuurder ingevulde vragenlijst en checklist geldt als door de gefailleerde ondertekende activa/passiva verklaring.

8 VOORUITZICHTEN VOOR DE SCHULDEISERS

8.1 Positieve boedel: verificatievergadering (art. 108 ev Fw)

8.1.1 Aanbieding/homologatie akkoord (art. 138/161 Fw)

Naar verwachting zal geen akkoord worden aangeboden.

8.1.2 Geen aanbieding/homologatie akkoord: verbindend worden slot uitsluitingslijst

Naar verwachting zal geen uitkering aan de schuldeisers mogelijk zijn.

8.1.3 Tussentijdse uitdeling (art. 179 Fw)

Naar verwachting zal geen (tussentijdse) uitdeling aan de schuldeisers mogelijk zijn.

8.2 Negatieve boedel: geen verificatievergadering

8.2.1 Vereenvoudigde afwikkeling (art. 137a ev Fw)

Naar verwachting zal geen vereenvoudigde afwikkeling kunnen plaatsvinden.

8.2.2 (Eigenlijke) opheffing wegens de toestand des boedels (art. 16 Fw)

Hoogstwaarschijnlijk zal dit de wijze zijn waarop het faillissement zal eindigen.
Verder: P.M.

9 VEREFFENING DES BOEDELS (artt. 173 – 194 Fw)

9.1 Vervreemding activa/inning debiteuren door curator; openbaar/ onderhands

De activa zijn in opdracht van de bank door Troostwijk geveild. Op 4 mei 2011 is

er een kijkdag geweest, op 6 mei 2011 is de internetveiling afgerond en op 13 mei 2011 is de afhaaldag geweest.

De debiteuren worden voornamelijk uitsluitend door de Rabobank geïnd. De geringe voorraad is door de curator onderhandse verkocht.

9.2 Vervreemding activa/inning debiteuren door separatisten; openbaar/ onderhands

Zie 9.1.

9.3 Beslissing over lossing activa

Zie 9.1.

9.4 Fiscale aspecten van vervreemding door curator

P.M.

9.4.1 Going concern activa transactie; art. 31 Wet OB

P.M.

9.4.2 Fiscaal bodemrecht; art. 21 IW 1990 jo. 57 lid 3 Fw

P.M.

9.5 Boedelbijdragen

De curator heeft geen andere boedelbijdrage kunnen bedingen dan een kleine bijdrage van de bank aan de informatie die de curator dient te verstrekken naar aanleiding van het feit dat de Rabobank de aan haar verpande debiteuren van Herlebouw int.

9.6 Overleg met belanghebbenden

P.M.

10 BESTUUR EN TOEZICHT OP HET BESTUUR

10.1 Bestuur/commissarissen/statutair/feitelijk/voormalig (art. 2:248/ 259/ 261 BW)

Binnen de referteperiode (het tijdvak van drie jaar voorafgaand aan de faillietverklaring) zijn de volgende bestuurders / managers/ feitelijk leidinggevenden van Herlebouw in functie geweest:

wie	2008	2009	2010	2011
bestuurder 1	VQ Beheer	VQ Beheer	VQ Beheer	VQ Beheer
manager 1	Rovers B.V.	--	--	--
leidinggevende 1	R. Verspagen	--	--	--
manager 2	RPB B.V.	RPB B.V.	RPB B.V.	RPB B.V.
leidinggevende 2	R. Peters	R. Peters	R. Peters	R. Peters

Het (vooralsnog: standaard) onderzoek van de curator, richt zich tot alle bovengenoemden, voor zover zij in de referteperiode in functie zijn geweest.

10.2 Feitenonderzoek door curator naar beleid c.q. taakvervulling door bestuurder resp. raad van commissarissen gedurende het tijdvak van 3 jaar voor de faillietverklaring

10.2.1 Boekhouding en administratie: volledig aanwezig, bijgewerkt, kwaliteit

De boekhouding maakt een zeer verzorgde indruk. Binnen 1 dag na de faillietverklaring was de boekhouding volledig bijgewerkt door de interne boekhouder van Herlebouw.

10.2.2 Jaarrekeningen/jaarverslagen

10.2.2.1 Opgemaakt (intern/extern; concept; definitief)

In elk geval de jaarrekeningen vanaf 2007 zijn beschikbaar.

10.2.2.2 Vastgesteld (met/zonder décharge)

Ten aanzien van de jaarrekeningen kan reeds de volgende informatie worden gemeld:

<u>jaarrekening</u>	<u>Vastgesteld in AVA van:</u>	<u>Gedeponeerd bij KvK</u>
2007	28 februari 2008	6 maart 2008
2008	28 mei 2009	29 mei 2009
2009	28 januari 2011	31 januari 2011
2010	28 januari 2011	31 januari 2011

Bij elke vaststelling van de jaarrekening in de AVA, werd aan de bestuurder(s) décharge verleend.

10.2.2.3 Openbaar gemaakt

Zie 10.2.2.2.

10.2.3 Overige aspecten beleid en taakvervulling

Zie 10.3.2. Nu in beide vennootschappen VQ Beheer B.V. en RPB B.V. een zware negatieve vermogenssituatie bestond per 31 december 2010, had de vordering van Herlebouw op VQ Beheer per 31 december 2010 feitelijk geen enkele waarde meer. De lening had in de jaarrekening 2010 moeten worden afgeboekt tot nihil, waardoor ook Herlebouw op papier een zeer fors negatief vermogen zou hebben verkregen.

10.2.4 (Voorlopige) conclusies curator

Het geheel maakt een verzorgde, goed georganiseerde en geadmistreerde indruk. De houding van de bestuurder richting de curator is tot dusverre steeds constructief. Niettemin vindt de curator aanleiding om de volgende zaken nader te onderzoeken:

1. de waardebeoordeling van de aandelen VQ Beheer B.V. (€ 1,8 miljoen)
2. rechtsgeldigheid/reikwijdte/aantastbaarheid pandrecht van de bank
3. de plotselinge opzegging door de bank van het krediet en het onmiddellijk daarna "in vuistpand" meenemen door de bank van de roerende zaken van Herlebouw, leidend tot de faillissementsaanvraag, alles in relatie tot de eerdere overnamefinanciering van de bank aan RPB, waarvan de hoge aflossingen structureel uit Herlebouw werden getrokken, hetgeen bij Herlebouw tot liquiditeitsproblemen heeft geleid.
4. inning vordering Herlebouw op VQ Beheer B.V./RPB B.V. c.q. R. Peters
5. eventueel: faillissement VQ Beheer B.V./ RPB B.V. c.q. R. Peters?
6. verhandelbaarheid VGBO software

Voor het overige heeft de curator vooralsnog geen aanleiding om aan een juist beleid te twijfelen.

10.2.5 Overleg met Ontvanger/Bedrijfsvereniging omtrent mogelijke acties op grond van art. 16 c CwSocVerz, 32a Wet LB, 41b Wet OB, 36 IW 1990

P.M.

10.2.6 Verhaalspositie bestuurders/commissarissen/feitel. Leidinggevenden

P.M.

10.2.7 Garantstellingsregeling Ministerie van Justitie

P.M.

10.2.8 Strafrechtelijke aspecten; aangifte

Er zijn geen aanwijzingen dat door de vennootschap en/of haar bestuurders straf-

bare feiten zijn gepleegd.

10.3 Belangrijke oorzaken van het faillissement

10.3.1 Directe oorzaak

Liquiditeitsproblemen, mede doordat de bank geen verdere uitbreiding van het krediet toestond konden deze liquiditeitsproblemen niet worden opgelost. Omdat de bank vervolgens het bestaande krediet heeft opgezegd, werden de liquiditeitsproblemen acuut en konden er geen betalingen meer plaatsvinden. Omdat de bank vervolgens debiteuren aanschreef en de roerende zaken van Herlebouw heeft afgevoerd, werd verder werken voor Herlebouw onmogelijk.

10.3.2 Andere belangrijke zaken

Herlebouw stelt volgens een berekening d.d. 22 januari 2011 een bedrag van € 580.820,18 te hebben geïnvesteerd in het project VGBO.

Ik zag in dat kader een schriftelijke overeenkomst d.d. 20 oktober 2009 tussen Herlebouw en de woningcorporatie Wonen Heuvelsteden (onderdeel van Wonen Limburg). Indien de woningcorporatie groot binnenonderhoud wilde verrichten aan haar woningvoorraad, dan zou dit worden verricht door Herlebouw. In dat kader zou Herlebouw tevoren de renovatiewensen van de bewoners inventariseren.

Hiervoor had Herlebouw een grote en een kleine showroombus aangeschaft en ingericht. De totale investering in de showroombussen bedroeg € 75.000,= en de totale kosten aan de "trekker" ongeveer € 60.000,=. De personeelskosten gemoeid met het project VGBO bedroegen bij Herlebouw ongeveer € 130.000,=. Voorts werd aan een softwareprogramma ongeveer € 320.000,= uitgegeven, waarvan door Wonen Heuvelsteden € 100.000,= werd betaald. Met de eerste software leverancier (Corepaq Systems) bestaat geen schriftelijke overeenkomst waaruit blijkt aan welke vereisten de door Corepaq te leveren software zou moeten voldoen. Op enig moment –nadat dhr. Verspagen niet langer leidinggevende van Herlebouw was, maar dhr. Peters de enige leidinggevende was- heeft Herlebouw daarom de relatie met Corepaq beëindigd, en heeft zij zich gewend tot Arx, die van de grond af aan is herbegonnen met het bouwen van de VBGO software.

In de onderhandelingen die hebben geleid tot de schriftelijke overeenkomst tussen Herlebouw en Wonen Heuvelsteden, zijn alle passages waarin aanvankelijk concrete verplichtingen c.q. aantallen en productiecijfers werden genoemd, in de definitieve versie geschrapt. Tevens is de passage opgenomen dat Wonen Heuvelsteden de VGBO-opdrachtenstroom aan Herlebouw zou kunnen staken, zodra het

budget "op" zou zijn. Daarop is Wonen Heuvelsteden beweerdelijk *wegens een gebrek aan budget* is gestopt met het verstrekken van VGBO-opdrachten aan Herlebow.

Ik volsta hier met de vaststelling dat deze forse investeringen niet hebben geleid tot een direct toepasbaar en goed werkend eindproduct, dat er bovendien geen enkele garantie bestond dat deze investeringen zouden leiden tot voldoende afname bij potentiële opdrachtgevers, en dat deze afname daarna bovendien geheel is uitgebleven. De genoemde € 580.820,18 blijken dus een volledige desinvestering waardoor Herlebow het genoemde bedrag aan liquiditeiten in haar exploitatie mist, zonder dat daar iets noemenswaardigs tegenover staat.

De curator heeft vastgesteld dat de door Arx ontwikkelde VGBO-software - inclusief de daarop rustende intellectuele eigendomsrechten- eigendom is van Herlebow. Arx heeft met de oplevering daarvan voldaan aan haar opdracht. Thans onderzoekt de curator de mogelijkheden tot verkoop van de software aan een derde.

Een zeer belangrijke oorzaak van het faillissement is gelegen in de forse onttrekkingen die VQ Beheer B.V. sinds 2008 maandelijks uit Herlebow heeft gedaan.

RPB B.V. moest maandelijks € 21.600,= aan de Rabobank betalen, zijnde € 6.000,= aflossing en € 5.000,= rente, krachtens de geldlening uit 2008 voor de aankoop van de aandelen van VQ Beheer B.V. (met als dochter: Herlebow).

Aan de heer Peters zou zijn geadviseerd om dit aflossingsbedrag maandelijks via VQ Beheer B.V. uit Herlebow B.V. te "trekken", zodat RPB hiermee de aflossing en de rente kon betalen aan de bank terzake van het bovengenoemde overnamekrediet. Genoemde bedragen werden in rekening-courant geboekt en het was de bedoeling dat zodra Herlebow winst zou maken, dit zou worden verrekend met de vordering.

Daardoor had Herlebow op 31 december 2010 een rekening-courant vordering op haar moeder VQ Beheer à € 641.778,00, te vermeerderen met P.M. (eventuele verhoging tot aan de faillissementsdatum). De vordering is echter oninbaar, en dat scheelt Herlebow € 641.778,00 + P.M. aan liquiditeiten.

Dit is de belangrijkste oorzaak van het faillissement van Herlebow. Immers, indien Herlebow over dit bedrag had kunnen beschikken, dan zou zij uit operationele activiteiten voldoende cashflow hebben gehad om het jaar 2011 heelhuids

door te komen en zou -indien de geprognosticeerde opdrachtenstroom zou zijn gehaald- het faillissement van Herlebouw B.V. in 2011 zijn uitgebleven.

Tussen de vennootschappen onderling is nooit een verplichting tot het verrichten van deze betalingen is geregeld. De betreffende betalingen zijn in elk geval niet door Herlebouw ten titel van *dividend* uitgekeerd aan VQ. Dat zou ook niet kunnen, want er ligt geen (rechtsgeldig) dividendbesluit aan ten grondslag en naar mijn voorlopig oordeel lieten de resultaten van Herlebouw een dividenduitkering niet toe, in elk geval niet tot het bedrag van de gepleegde onttrekkingen.

Kortom: Herlebouw heeft € 641.778,00 + P.M. betaald ter aflossing van een krediet waarbij Herlebouw geen partij was. Als curator van Herlebouw onderzoek in hoeverre of de onttrekkingen uit Herlebouw à € 641.778,00 + P.M., vanwege het hierboven genoemde doel, geoorloofd zijn. Meer bepaald onderzoek ik hoe deze betalingen van Herlebouw aan VQ Beheer en vervolgens aan RPB (en tenslotte: aan de bank) zich verhouden tot het bepaalde in art. 2:207c BW. In dat kader alvast het volgende:

Volgens art. 2:207c BW mag een vennootschap niet, met het oog op het nemen of verkrijgen voor anderen van aandelen in haar kapitaal, zekerheid stellen, een koersgarantie geven, zich op andere wijze sterk maken of zich hoofdelijk of anderszins naast of voor anderen verbinden. Dit verbod geldt óók voor haar dochtermaatschappijen. Leningen met het oog op het nemen of verkrijgen van aandelen in haar kapitaal, mag de vennootschap slechts verstrekken tot ten hoogste het bedrag van de uitkeerbare reserves en voor zover de statuten dit toestaan. In dat geval houdt de vennootschap een niet uitkeerbare reserve aan tot het uitstaande bedrag van de vorenbedoelde leningen.

Ook indien een *lening* van een vennootschap *niet* onder het verbod van artikel 207c lid 2 BW valt, moet deze lening gezien vanuit het oogpunt van de vennootschap zakelijk verantwoord zijn. Wanneer het twijfelachtig is of degene die het geld leent dit ooit zal terugbetalen, of indien de liquiditeitspositie van de vennootschap de lening extra bezwaarlijk maakt, zal het bestuur de lening niet mogen aangaan (Kamerstukken II 1981/82, 16 551, nr. 6, p.16). Indien de vennootschap leent aan een insolvente debiteur, onder zakelijk onverantwoorde condities, of indien de liquiditeitspositie van de vennootschap de lening extra bezwaarlijk maakt, is er sprake van onbehoorlijk bestuur ex art. 2:248 BW en lopen de bestuurders het risico hoofdelijk aansprakelijk te worden gesteld ex. artikel 2:9 BW. Onder omstandigheden kan ook sprake zijn van een onrechtmatige daad jegens derde crediteuren (Hof Arnhem 14 april 1989, JOR 1998/76 Pointl/Van Kesteren).

Als curator onderzoek ik in hoeverre daar i.c. sprake van is. De heer Peters heeft mij er over geïnformeerd dat de aangesproken partijen (VQ/RPB/Peters) niet in staat zijn om de bovengenoemde vordering te betalen. Uit de publicatiebalans per 31 december 2010 blijkt dat VQ Beheer een negatief vermogen heeft van € 218.910,00. Uit de publicatiebalans per 31 december 2010 blijkt dat RPB een negatief vermogen heeft van € 865.155,00. Ten aanzien van zijn eigen verhaalspositie informeerde de heer Peters mij dat hij niet over liquide vermogen beschikt, dat zijn woonhuis volledig is (over) verhypothekend en dat hij thans leeft van wisselende inkomsten uit incidentele opdrachten.

Intussen heb ik:

- a. van VQ Beheer onmiddellijke betaling van € 641.778,= + PM geëist;
- b. (voor zover nodig) alle betalingen die Herlebouw B.V. aan VQ Beheer B.V. heeft verricht in het kader van de bovengenoemde aflossing van het overnamekrediet, op de voet van art. 42/43 Fw vernietigd;
- c. alle betalingen die VQ Beheer B.V. in het kader van de bovengenoemde aflossing van het overnamekrediet, aan RPB B.V. heeft gedaan, vernietigd krachtens het bepaalde in artikel 3:45 BW.;
- d. de vennootschappen VQ Beheer B.V. en/of RPB B.V. en/of de heer R. Peters aangesproken tot betaling van € 641.778,= + PM, ditmaal uit hoofde van een toerekenbare onrechtmatige daad, die er in bestaat dat de genoemde partijen "baat" hebben gehad van de bedoelde betalingen, die in strijd zijn met art. 2:207c BW dan wel met een beroep op art. 42/43 Fw c.q. art. 3:45 BW zijn vernietigd.

Nadat het bovengenoemde onderzoek ex art. 2:9, 2:248 en/of 6:162 BW is afgerond, zal worden bezien of de resultaten aanleiding geven tot verdere (daarop gebaseerde) acties.

Oók onderzoek ik als curator of de rol van de bank. De bank heeft steeds geweten dat de aflossingen vanuit RPB feitelijk werden betaald door onttrekkingen uit Herlebouw, welke vennootschap geen partij is bij het overnamekrediet. Door de onttrekkingen kwam Herlebouw in liquiditeitsproblemen. Toen Herlebouw een additioneel krediet vroeg aan de bank, heeft de bank het krediet aan Herlebouw opgezegd, de activa in vuistpand genomen en de debiteuren aangeschreven.

Tenslotte mag het volgende, als bijdrage aan de oorzaak van het faillissement, niet onvermeld blijven. De fiscus legde een naheffingsaanslag op wegens verloning van het privé gebruik van de bedrijfswagens door het personeel, over de pe-

riode 2006 t/m 2010, à € 500.000,=. Hierover werd een schikking bereikt à € 60.000,= te betalen in 12 termijnen à € 5.000,=. Toen Herlebouw dit niet meer betaalde, en melding deed van haar betalingsonmacht, legde de fiscus bodembeslag.

10.4 Feitenonderzoek door de curator naar paulianeuze transacties gedurende het tijdvak van 1 jaar voor de faillietverklaring

Dit is door de curator uitgevoerd met behulp van een accountant. Zie 10.3.2.

10.4.1 Onverplicht verrichte transacties

Maandelijkse betalingen à € 21.600,= door Herlebouw aan VQ Beheer B.V., sinds 2008.

10.4.2 Verplicht verrichte transacties

De curator onderzoekt of de verpanding door Herlebouw van haar vorderingen op derden aan de Rabobank met ingang van 15 februari 2011, kan worden aangetast op de voet van artikel 47 Fw., c.q. kan worden gecorrigeerd met een beroep op onrechtmatige daad.

10.4.3 Strafrechtelijke aspecten; aangifte

Er zijn geen aanwijzingen dat door de vennootschap en/of haar bestuurders strafbare feiten zijn gepleegd.

11 DOOR/TEGEN CURATOR AANHANGIG GEMAAKTE RECHTSGEDINGEN

11.1 Door de curator aanhangig gemaakt

11.1.1 Inning handelsdebiteuren

Vooralsnog geschiedt dit uitsluitend door de Rabobank. De curator is behulpzaam bij het ad hoc verstrekken van inlichtingen uit de administratie van Herlebouw.

11.1.2 Inning boedelvorderingen

P.M.

11.1.3 Persoonlijke aansprakelijkheid bestuurders resp. commissarissen

P.M.

11.1.4 Vernietiging paulianeuze transacties

Voor zover nodig heb ik de maandelijkse betalingen van Herlebouw aan VQ, op de voet van art. 42/43 vernietigd wegens faillissementspauliana. De betalingen van

VQ aan RPB heb ik voor zover nodig vernietigd op de voet van de pauliana ex art. 3:45 BW.

11.1.5 Overige rechtsgedingen

P.M.

11.2 Tegen de curator aanhangig gemaakt

P.M.

11.2.1 Renvooiprocedures

P.M.

11.2.2 Overige rechtsgedingen

P.M.

11.3 Proceskostengarantie Ministerie van Financiën

P.M.

12 NOG DOOR DE CURATOR TE ONDERZOEKEN KWESTIES

Er zijn nog diverse door de curator te onderzoeken kwesties, waaronder (doch niet beperkt tot) de in 10.2.4 genoemde zaken:

1. de waardebepaling van de aandelen VQ Beheer B.V. (€ 1,8 miljoen)
2. rechtsgeldigheid/reikwijdte/aantastbaarheid pandrecht van de bank
3. de plotselinge opzegging door de bank van het krediet en het onmiddellijk daarna "in vuistpand" meenemen door de bank van de roerende zaken van Herlebouw, leidend tot de faillissementsaanvraag, alles in relatie tot de eerdere overnamefinanciering van de bank aan RPB, waarvan de hoge aflossingen structureel uit Herlebouw werden getrokken, hetgeen bij Herlebouw tot liquiditeitsproblemen heeft geleid.
4. inning vordering Herlebouw op VQ Beheer B.V./RPB B.V. c.q. R. Peters
5. eventueel: faillissement VQ Beheer B.V./ RPB B.V. c.q. R. Peters?
6. verhandelbaarheid VGBO software
7. afwikkeling, waaronder aangifte OB

13 BOEDELACTIEF

13.1 Ontvangsten

Zie bijgaand financieel verslag.

13.2 Uitgaven

Nihil

13.3 Creditsaldo faillissementsrekening

€ 16.540,77 (zie bijgaand rekeningafschrift)

14 VERRICHTINGEN CURATOR

14.1 Verrichtingen in verslagtijdvak

Aan de gehele afwikkeling van het faillissement besteedden de curator en zijn medewerkers in het verslagtijdvak inmiddels 487 uur en 35 minuten.

14.2 Verrichtingen cumulatief

Nog niet van toepassing.

14.3 Tussentijdse salarisbeschikking(en)

P.M.

15 HET VOLGENDE OPENBAAR VERSLAG

Over drie maanden, uiterlijk 9 september 2011.

16 BIJLAGEN

Als bijlagen treft u aan:

- a. het tussentijds financieel verslag
- b. de crediteurenlijst
- c. laatste bankafschrift van de boedelrekening
- d. boedelbeschrijving

Aldus opgemaakt ten behoeve van verslaglegging op 9 juni 2011 te Voerendaal.

Mr. M.M.H.J. Rempelberg
curator