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

Betreft

Verslagnummer	**5**
Datum verslag	**25-04-2022**
Insolventienummer	**F.03/20/235**
Toezichtzaaknummer	**NL:TZ:0000162653:F001**
Datum uitspraak	**03-11-2020**

R-C	**mr. P. Hoekstra**
Curator	**mr E.Ph. Roelofs**

Algemene gegevens

Naam onderneming

CF-Trans B.V.

11-11-2020
1

Gegevens onderneming

ingeschreven bij de Kamer van Koophandel onder nummer 59942843,
statutair gevestigd Roermond,
vestigingsadres: 6417 BD Heerlen, Sint Franciscusweg 36.

11-11-2020
1

Activiteiten onderneming

Goederenvervoer over de weg. Koeriers. Exploiteren van een nationaal en internationaal georiënteerde transportonderneming, verrichten van koeriersdiensten alsmede exploiteren van een op-en overslagbedrijf.

11-11-2020
1

Financiële gegevens

Jaar	Omzet	Winst en verlies	Balanstotaal
2019	€ 2.065.500,00	€ 75.152,00	€ 798.913,00
2017	€ 4.184.941,00	€ 44.145,00	€ 897.203,00
2018	€ 3.952.998,00	€ 90.980,00	€ 948.621,00

Toelichting financiële gegevens

Het is nog niet gelukt om contact te krijgen met bestuurder(s) of gevolmachtigden. De boedel beschikt niet over (verwerkte) administratie. Op dit soort gegevens is dus geen zicht op dit moment.

11-11-2020
1

Inmiddels is een deel van de jaarcijfers ontvangen via de administrateur van de onderneming. Alleen over het jaar 2017 betreft het vastgestelde jaarcijfers. De getallen over 2018 en 2019 komen uit verstrekte overzichten, niet uit vastgestelde jaarrekeningen. Volgens de administrateur zijn de cijfers over 2019 niet compleet. Deze heeft zijn werkzaamheden gestopt omdat hij niet werd betaald. Over 2020 is er geen overzicht.

11-02-2021
2

Gemiddeld aantal personeelsleden

0

11-11-2020
1

Toelichting

Volgens opgave Kamer van Koophandel. Uit aangetroffen correspondentie en stukken lijkt echter te moeten worden afgeleid dat er zeker 12 chauffeurs op enig moment in dienst zijn geweest.

Boedelsaldo

€ 0,00

11-11-2020
1

€ 36,00

11-02-2021
2

Toelichting

Gelet op de beperkte omvang het bedrag is er nog geen boedelrekening geopend om onnodige kosten te voorkomen. De gelden staan voorlopig op gestald bij de Stichting Derdengelden Rutten en Welling Advocaten.

Verslagperiode

van
3-11-2020

t/m
10-11-2020

11-11-2020
1

van
11-11-2020

t/m
11-2-2021

11-02-2021
2

van
11-2-2021

t/m
4-5-2021

04-05-2021
3

van
5-5-2021

t/m
29-10-2021

29-10-2021
4

van
30-10-2021

t/m
25-4-2022

25-04-2022
5

Bestede uren

Verslagperiode	Bestede uren
1	17 uur 35 min
2	125 uur 5 min
3	74 uur 0 min
4	85 uur 15 min
5	55 uur 5 min
totaal	357 uur 0 min

Toelichting bestede uren

1. Inventarisatie

1.1 Directie en organisatie

Enig aandeelhouder en bestuurder: 11-11-2020
VHF Holding GmbH 1
Bezoekadres Cargo City Süd Geb. 639 B, 60549 Frankfurt am Main,
Bondsrepubliek Duitsland
Ingeschreven in Frankfurt am Main - Handelsregister Frankfurt am Main,
Bondsrepubliek Duitsland
onder nummer HRB99918

Enig aandeelhouder sedert 17-12-2014 (datum registratie: 18-12-2014)

Gevolmachtigden

Füssel, Helmut Georg
Geboortedatum 06-03-1957
Datum in functie 07-10-2016 (datum registratie: 13-10-2016)
Titel Procuratiehouder
Volledige volmacht

Lutterbach, Michaela
Geboortedatum 01-11-1976
Datum in functie 07-10-2016 (datum registratie: 13-10-2016)
Titel Vervoersmanager

1.2 Lopende procedures

Onbekend 11-11-2020
1

Strafzaak tegen curanda in België. Zie verder bij debiteuren en procedures. 11-02-2021
2

1.3 Verzekeringen

Onbekend 11-11-2020
1

1.4 Huur

Huur bedrijfslocatie in Heerlen is door de kantonrechter in april 2020 beëindigd. 11-11-2020
Ontruiming heeft plaatsgevonden op 14 mei 2020. 1

1.5 Oorzaak faillissement

Onbekend 11-11-2020
1

2. Personeel

2.1 Aantal ten tijde van faillissement

Personeelsleden 11-11-2020
12 1

Toelichting

Het is nog niet gelukt om contact te krijgen met bestuurders of gevolmachtigden van curanda. Ook is er geen personeelsadministratie bij de boedel aangeleverd. Evenmin hebben zich personeelsleden gemeld. Echter, op grond van binnengekomen correspondentie en andere aangetroffen losse stukken welke lijken te behoren tot de administratie van curanda, lijkt te moeten worden opgemaakt dat er mogelijk 12 chauffeurs in dienst zijn of zijn geweest.

11-02-2021
Toelichting 2

Van de sociale dienst in België heeft de boedel inmiddels overzichten ontvangen. In 2019 waren er 80 werknemers in België in dienst, in 2020 nog 8. Deze waren allemaal al eerder aangeschreven door de boedel. Overigens blijken adressen vaak niet meer up to date. Een deel van de werknemers heeft inmiddels een vordering ingediend.

2.2 Aantal in jaar voor faillissement

Personeelsleden 11-11-2020
12 1

Toelichting

Zie de toelichting hiervoor.

2.3 Ontslagaanzegging

Datum	Aantal	Toelichting
6-11-2020	12	voor zover vereist
totaal	12	

2.4 Werkzaamheden personeel

3. Activa

3.1 Onroerende zaken

Toelichting onroerende zaken

3.2 Werkzaamheden onroerende zaken

3.3 Bedrijfsmiddelen

Toelichting bedrijfsmiddelen

3.4 Bodemvoorrecht fiscus

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

3.9 Werkzaamheden andere activa

4. Debiteuren

4.1 Debiteuren

Beschrijving	Omvang	Opbrengst	Boedelbijdr.
OM België	€ 450.985,64		
Nina Trans NV	€ 36,00	€ 36,00	€ 36,00
totaal	€ 451.021,64	€ 36,00	€ 36,00

Toelichting debiteuren

Nina Trans NV:

De omzet van curanda is vooral gebaseerd op vervoer gepleegd voor Nina Trans NV. Volgens de boekhoudstukken waarover de boedel beschikt, zouden er nog vrij aanzienlijke vorderingen openstaan. De facturen die open zouden staan volgens deze stukken zijn voorgelegd aan Nina Trans NV. Zij heeft betalingsinformatie verstrekt op grond waarvan op het eerste gezicht lijkt dat

er geen vorderingen meer zijn, anders dan een bedrag van € 36. Welk bedrag inmiddels is voldaan. De boedel heeft echter aangegeven zich de rechten voor te behouden, omdat zij niet beschikt over een volledige administratie. Volgens Nina Trans NV heeft zij aan alle verplichtingen voldaan. Vermeld wordt nog dat Nina Trans NV steeds prompt en correct op de verzoeken van de boedel heeft gereageerd.

OM België:

Voorafgaande aan het faillissement liep tegen curanda in België een strafzaak. Het OM verwijt curanda in strijd met de Belgische strafwet te hebben gehandeld, door het niet betalen van personeelsleden en afdragen van sociale verplichtingen. De omvang van niet betaalde lonen is voor de boedel nog niet in beeld. De Belgische sociale dienst heeft echter bij de boedel een vordering ingediend in verband met niet afgedragen sociale verplichtingen van ruim € 1.500.000.

In het kader van deze strafzaak heeft het OM bewarend beslag gelegd bij opdrachtgever Nina Trans BV en de Belgische belastingdienst (recht op teruggave BTW). De debiteuren hebben in het kader van deze beslaglegging de aan curanda verschuldigde gelden aan het OM afgedragen, welke deze thans nog onder zich heeft. Het strafrechtelijk beslag bedraagt per datum 28 januari 2021 € 450.985,64. Van dit bedrag is het grootste gedeelte afkomstig van de FOD Financiën. Een bedrag van
€ 86.978,72 is afkomstig van een derdenbeslag onder NinaTrans.

De boedel is van mening dat gelet op het Nederlandse faillissement het bewarend beslag van het OM is komen te vervallen en dat gelet daarop de gelden welke het OM onder zich heeft aan de boedel dienen ten worden afgedragen.

Het OM stelde zich aanvankelijk op het standpunt dat het niet opportuun was om de strafzaak tegen curanda voort te zetten. Gelet daarop diende ook volgens het OM in beginsel tot teruggave van de gelden over te worden gegaan. Echter, zij verwees daarbij naar Belgische wetgeving op grond waarvan het haar vrij zou staan om - zonder formaliteit- de betreffende gelden aan te wenden ter betalingen van vordering op curanda van een aantal in deze wet genoemde instanties. Hieronder vallen zowel binnen- als buitenlandse fiscale of sociale schulden. Hetgeen dus zou neerkomen op een uitdeling buiten het Nederlandse faillissement.

Na kritiek op dit standpunt, heeft het OM haar aanvankelijke voornemen gewijzigd.

Primair is zij nu van mening dat alsnog tot vervolging van curanda dient te worden overgegaan en dat in het kader daarvan de gelden verbeurd dienen te worden verklaard en vervolgens toevallen aan de Belgische staat.

De boedel kan zich om verschillende redenen niet met dit standpunt verenigen. Het gaat daarbij kort gezegd om het volgende.

- De bedrijfsactiviteiten van curanda waren reeds gestaakt voor faillissement. Het personeel is ontslagen, voertuigen zijn terug naar de leasemaatschappijen. Gelet op het faillissement is ook zeker dat deze activiteiten niet zullen herleven. Curanda bestaat als rechtspersoon op dit moment alleen nog, voor zolang dit noodzakelijk is om haar faillissement af te ronden. Verdere vervolging is dan ook niet opportuun en dient geen enkel strafrechtelijk doel. Overigens zijn ook de belangen van de niet betaalde werkgevers noch van de niet betaalde sociale

diensten hiermee gediend. Waarbij nog wordt opgemerkt dat de Belgische sociale dienst een ander lichaam betreft dan de Belgische staat.

- Ook als het OM verder gaat met de vervolging doet dat niets af aan het feit dat zij thans gelden onder zich heeft die aan de boedel dienen te worden afgedragen. Het bewarend beslag op deze gelden is immers vervallen. Voor zover de Belgische staat op curanda als gevolg van de strafzaak op curanda een vordering krijgt dient zij deze in te dienen ter verificatie. Overigens is daarbij nog de vraag of dit gelet op de thans in Nederland heersende leer, dit een verifieerbare vordering betreft.
- Het beroep van het OM op de Belgische wetgeving (artikel 32 COIV) lijkt af te stuiten op Europese wetgeving. Nu op het eerste gezicht deze wetgeving in strijd is met de tekst en uitgangspunten van de IVO. Niet alleen omdat het OM in deze wet een recht lijkt te worden gegeven welke - in het geval van grensoverschrijdende faillissementen - niet lijkt te worden gedekt door de in de IVO genoemde uitzonderingen. Maar ook omdat de strekking van de wet - uitbetaling aan derden zonder formaliteiten- geen recht doet aan de ordelijke afwikkeling van rechten van schuldeisers welke ten grondslag ligt aan de IVO en de nationale wetgevingen waar zij naar verwijst. De boedel is dan ook van mening dat hierop geen beroep kan worden gedaan.
- Ook als de Belgische wetgeving hier terecht door het OM wordt ingeroepen, zal zij in ieder geval rekening hebben te houden met de belangen van de Nederlandse Belastingdienst en het UWV (deze laatste heeft overigens nog geen vordering ingediend).

De boedel blijft dan ook van mening dat het OM over dient te gaan tot afdracht van de gelden welke zij onder zich heeft. Verdeling van deze gelden dient plaats te vinden via de Nederlandse boedel. Deze discussie is thans nog lopende.

Daarbij wordt dus opgemerkt, dat het OM de strafprocedure op dit moment voort zet. Er is voor nadere behandeling een datum bepaald. Hiervan zal onder "procedures" kort vermelding worden gemaakt.

Met betrekking tot de stand van zaken wordt verwezen naar onderdeel "9.procedures". 04-05-2021 3

4.2 Werkzaamheden debiteuren

5. Bank/Zekerheden

5.1 Vordering van bank(en)

Toelichting vordering van bank(en)

11-11-2020
1

Onbekend.

5.2 Leasecontracten

Onbekend. Lease maatschappij Scania is wel de partij die het faillissement heeft aangevraagd. Zij hebben echter nog geen opgave gedaan inzake eventueel nog lopende contracten. Door de curator zijn tot op heden geen voertuigen aangetroffen.

11-11-2020
1

5.3 Beschrijving zekerheden

5.4 Separatistenpositie

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

N.v.t.

11-11-2020
1

6.2 Financiële verslaglegging

6.3 Werkzaamheden voortzetten onderneming

Doorstarten onderneming

6.4 Beschrijving

N.v.t.

11-11-2020
1

6.5 Verantwoording

6.6 Opbrengst

6.7 Boedelbijdrage

6.8 Werkzaamheden doorstarten onderneming

7. Rechtmatigheid

7.1 Boekhoudplicht

In onderzoek.

11-11-2020
1

7.2 Depot jaarrekeningen

Het jaar 2018 is niet tijdig gedeponeerd.

11-11-2020
1

7.3 Goedkeuringsverklaring accountant

7.4 Stortingsverplichting aandelen

7.5 Onbehoorlijk bestuur

Toelichting

In onderzoek.

11-11-2020
1

7.6 Paulianeus handelen

Toelichting

In onderzoek.

11-11-2020
1

7.7 Toelichting rechtmatigheid

7.8 Werkzaamheden rechtmatigheid

8. Crediteuren

8.1 Boedelvorderingen

€ 5.447,38

Toelichting

UWV

29-10-2021
4

€ 9.051,24

Toelichting

25-04-2022
5

Opzegvergoeding FSO-FFE. Mocht de boedel over voldoende middelen beschikken, dan zal nader worden onderzocht of deze vordering inderdaad als boedelverplichting dient te worden aangemerkt.

8.2 Pref. vord. van de fiscus

11-11-2020
1

Toelichting

De vordering van de fiscus is kort voor publiceren van het rapport per post binnengekomen, maar nog niet verwerkt op de crediteurenlijst. Het gaat vooralsnog om een vordering van rond de € 110.000.

€ 120.182,00

11-02-2021
2

8.3 Pref. vord. UWV

€ 6.913,73

29-10-2021
4

8.4 Andere pref. crediteuren

€ 26.159,33

11-02-2021
2

€ 71.088,77

29-10-2021
4

€ 88.856,60

25-04-2022
5

8.5 Aantal concurrente crediteuren

1

11-11-2020
1

Toelichting

Allleen de verhuurder heeft de vordering ingediend. De aanvrager van het faillissement (leasemij Scania) heeft dat nog niet gedaan. Uit de faillissementsaanvraag blijkt dat het zou gaan om een bedrag van rond de €94.000. Verder zij mogelijke crediteuren aangeschreven zoals deze blijken uit aangestroffen stukken en correspondentie. Deze partijen hebben nog geen vorderingen ingediend.

13

11-02-2021
2

20

29-10-2021
4

8.6 Bedrag concurrente crediteuren

€ 24.220,92	11-11-2020 1
€ 1.917.254,94	11-02-2021 2
€ 1.976.759,80	29-10-2021 4
€ 2.018.904,06	**25-04-2022** **5**

8.7 Verwachte wijze van afwikkeling

Onbekend	11-11-2020 1

8.8 Werkzaamheden crediteuren

9. Procedures

9.1 Naam wederpartijen

OM Belgie	11-02-2021 2

9.2 Aard procedures

Zie toelichting onder "debiteuren".	11-02-2021 2

9.3 Stand procedures

Het OM heeft haar verzoeken neergelegd bij de rechtbank. Er is een zitting bepaald op 24 april 2021.	11-02-2021 2
Op 24 april 2021 heeft de zitting plaatsgevonden in Brugge. Daarbij speelden twee onderwerpen: a. de strafzaak tegen curanda en haar bestuurder de heer Füssel in privé. Gevorderd wordt op grond van (samengevat) het niet tijdig uitbetalen van lonen en nalaten van storten van (de voorschotten van) de sociale zekerheidsbijdragen een verbeurdverklaring € 2.524.722,33; b. de vordering van de boedel tot afgifte door het OM aan de boedel voor de door haar voor faillissement beslagen gelden ad € 450.985,64.;	04-05-2021 3

a.
Namens de boedel is geen inhoudelijk verweer gevoerd in de strafzaak. Wel zijn opmerkingen gemaakt over de opportuniteit van de door het OM gestarte procedure en de onderbouwing van de geëiste verbeurdverklaring. Voor het overige lopen de belangen van het Belgische OM en de boedel voor een belangrijk deel gelijk op. Ook de boedel onderzoekt de handelingen van de bestuurders van CF welke tot het huidige faillissement hebben geleid. In dat opzicht was er enige hoop gelet op de ernst van de vorderingen van het OM tegen de heer Fussel in persoon, dat hij op de zitting zou verschijnen. Op eerdere verzoeken van de curator had hij namelijk geen gehoor gegeven. Ook op de zitting in Brugge is de heer Füssel echter niet verschenen. Ook namens hem is geen verweer gevoerd tegen de vordering.

b.
Daarentegen is er een verschil van mening tussen de boedel en het OM over de afgifte van de voor faillissement door haar in beslagen genomen gelden, een bedrag van € 450.985,84. Het Belgische OM heeft om verbeurdverklaring gevraagd en meent dat zij zich vervolgens op de eerder in beslag genomen gelden mag verhalen. De boedel heeft erop gewezen dat op grond van de Europese Insolventieverordering (IVO) op het faillissement het Nederlandse faillissementsrecht van toepassing is. Op grond daarvan is het conservatoire beslag van het OM gelet op artikel 33 Fw komen te vervallen en dienen de beslagen gelden aan de boedel te worden afgedragen. Het OM komt wel het recht toe om de strafzaak voort te zetten en ook om een verbeurdverklaring te vragen. Bij toewijzing van die vordering mag zij zich echter niet verhalen op de eerder beslagen gelden, maar dient zij haar vordering in te dienen bij de boedel ter verdere afwikkeling. In dat op opzicht is gewezen op een recente uitspraak van de Hoge Raad, waarin de Hoge Raad de positie van het OM aan de hand van wetsgeschiedenis in voornoemde zin toelicht. Zie ECLI:NL:HR:2021:112. Overigens is de boedel van mening, dat uit de toelichting van de Belgische Procureurs Generaal moet worden afgeleid, dat ook bij toepassing van Belgisch recht in een geval van faillissement op gelijke wijze dient te worden gehandeld.

De rechter heeft een uitspraak gepland op 20 mei 2021

De rechtbank heeft de bij vonnis van 19 mei 2021 de vorderingen van het OM toegewezen. Hetgeen dus ook betrekking heeft op de verbeurdverklaring van de beslagen gelden en het recht om zich daarop te verhalen.

29-10-2021
4

De boedel kan zich niet in deze uitspraak vinden en heeft - met toestemming de rechter-commissaris- hoger beroep ingesteld bij het hof in Gent. De boedel blijft van mening, dat het OM zich in het kader van een verbeurverklaring niet kan verhalen op de beslagen gelden, nu dat recht pas is verkregen na het vonnis van de rechtbank en het beslag gelet op het daarvoor reeds uitgesproken faillissement was vervallen.

Ondertussen wordt getracht te komen tot een minnelijke regeling met zowel het OM als de belangrijkste belanghebbende RSZ. Tot een regeling is het thans nog niet gekomen.

Er staat een zitting in Gent gepland op 18 november 2021. Dit betreft een regiezitting. Om onnodige kosten te voorkomen, wordt getracht de regie afspraken buiten de zitting om te regelen, zodat er geen vertegenwoordiger van de boedel op 18 november naar Gent behoeft te gaan. Hierover is reeds overeenstemming met het OM en RSZ, gewacht wordt echter nog op de instemming van een werknemer die ook belanghebbende is. Van zijn instemming is thans afhankelijk of de zitting door gaat.

De boedel heeft een separaat verzoek ingediend bij het Hof tot vrijgeving van de beslagen gelden. Dit verzoek is door het Hof op 7 april 2022 behandeld en bij arrest van dezelfde datum afgewezen. Met als reden dat het Hof van mening is dat verzoek weliswaar ontvankelijk is, maar dat niet het Nederlandse faillissementsrecht dient te worden toegepast, maar het Belgische strafrecht, op grond waarvan het beslag niet als vervallen kan worden beschouwd. Daar voegt het Hof toe, dat in de bodemprocedure dient te worden vastgesteld aan wie de gelden uiteindelijk zullen toekomen. Daarvoor is de zitting bepaald op 19 mei 2022.

25-04-2022
5

9.4 Werkzaamheden procedures

10. Overig

10.1 Plan van aanpak

Opsporen bestuurders en administratie, eventuele activa, onderzoek rechtmatigheden. Inventariseren schulden.

11-11-2020
1

In aanvulling op de in het vorige verslag genoemde onderwerpen, heeft met name de terugvordering van gelden zich bevinden onder het OM in België de aandacht.

11-02-2021
2

Op dit moment wordt de uitspraak van de Belgische rechtbank afgewacht. Voortzetting onderzoek naar rechtmatigheden en oorzaak faillissement.

04-05-2021
3

Op dit moment wordt de afwikkeling van de procedure in Gent afgewacht, tenzij partijen eerder tot een regeling kunnen komen. Voortzetting onderzoek naar rechtmatigheden en oorzaak faillissement.

29-10-2021
4

Zowel het Belgische OM en RSZ (Belgische sociale dienst) zijn meermaals verzocht om in overleg te treden om te bezien of een regeling in der minne kan worden getroffen. Beide partijen geven echter aan, het oordeel van de Belgische rechter af te willen wachten. De volgende zitting is op 19 mei 2022.

25-04-2022
5

10.2 Termijn afwikkeling faillissement

Onbekend

11-11-2020
1

10.3 Indiening volgend verslag

25-10-2022

25-04-2022
5

10.4 Werkzaamheden overig

Bijlagen

Bijlagen