Benthem Gratama
advocaten

VERSLAG EX ARTIKEL 73A FAILLISSEMENTSWET

Verslagnummer	:	**10**
Datum	:	**4 januari 2014**
Gefailleerde	:	**Lyempf B.V.**
Faillissementsnummer	:	**F 07/11/171**
Datum uitspraak	:	**7 april 2011**
Curator	:	**mr. D. Meulenberg**
Rechter-Commissaris	:	**mr. M.M. Verhoeven**
Activiteiten ondernemingen	:	**Productie en verkoop/export van halffabrikaten voor kindervoeding en het loon drogen van producten voor derden**
Omzetgegevens	:	**in 2008: € 81.714.159,-** **in 2009: € 77.557.155,-** **in 2010: € 76.638.255,-**
Personeel gemiddeld aantal	:	**ongeveer 95 personen**
Verslagperiode	:	**5 oktober 2013 tot en met 4 januari 2014**
Bestede uren in verslagperiode	:	**76:51 uur**
Bestede uren totaal	:	**1192:27 uur**

Dit verslag strekt ertoe een globaal inzicht te geven omtrent de boedel. Dit verslag is geen volledige verantwoording van de afwikkeling van de boedel. Aan de rechter-commissaris wordt verantwoording afgelegd omtrent beheer en vereffening van de boedel.

1. INVENTARISATIE

1.1 Algemeen, directie, aandeelhouder en onderneming

Lyempf B.V. (verder: Lyempf of gefailleerde) is door de rechtbank Zwolle-Lelystad (thans rechtbank Overijssel) op 7 april 2011 in staat van faillissement verklaard met benoeming van mw. mr. E.B.E.M. Rikaart-Gerard tot rechter-commissaris en ondergetekende tot curator. Bij beschikking van 4 januari 2012 is mr. A.A.A.M. Schreuder tot rechter-commissaris benoemd. Bij beschikking van 1 juli 2013 is mr. M.M. Verhoeven tot rechter-commissaris benoemd.

Gefailleerde is statutair gevestigd te Kampen en feitelijk aldaar gevestigd aan de IJsseldijk 42 (8261 LK). Lyempf is opgericht op 21 maart 1903 en op 26 augustus 1921 in het handelsregister ingeschreven.

Bestuurder is Carnell Development Inc., een rechtspersoon die gevestigd is in Monrovia in Liberia. Wie bestuurder is van deze rechtspersoon kon tot heden niet nagegaan worden, omdat het Nederlandse handelsregister geen gegevens bevat van deze rechtspersoon. Aandeelhouders van Lyempf zijn thans voor zover na te gaan Avan Milk Holland B.V., Gramen Shipping & Trading Inc. (verder: Gramen) en Alsi Beheer B.V.. Eerstgenoemde houdt waarschijnlijk de meerderheid der aandelen in gefailleerde.

Gefailleerde heeft geen raad van commissarissen.

De hiervoor vermelde gegevens zijn ontleend aan openbare bronnen. Deze gegevens zijn niet gecontroleerd. Ook de hierna te vermelden feiten en omstandigheden zijn tot heden niet gecontroleerd. Nader onderzoek zou derhalve tot andere feiten en conclusies kunnen leiden.

1.2 Winst en verlies

Volgens de jaarrekening 2009 is in 2009 een verlies na belastingen geleden van € 3.681.131,- en in 2008 een verlies van € 6.229.798,-. In 2010 is volgens interne cijfers een verlies geleden van € 4.453.250,-.

1.3 Balanstotaal

Volgens de geconsolideerde jaarrekening 2009 was het balanstotaal per ultimo 2008 € 24.333.230,- en per ultimo 2009 € 17.191.205,-. Volgens interne, niet gecontroleerde, cijfers bedroeg het balanstotaal per ultimo 2010 € 44.474.765,-. Dit wordt veroorzaakt door het activeren van een licentie ten bedrage van € 25.000.000,-.

1.4 Lopende procedures

Volgens opgave van de heer Bannink – die de dagelijkse leiding had over de onderneming van gefailleerde – loopt er één procedure. Deze is op grond van artikel 29 Faillissementswet van rechtswege geschorst.

1.5 Verzekeringen

Er liepen de nodige verzekeringen. De curator heeft de verzekeringen voor zover nodig opgezegd dan wel informatie bij de verzekeraar opgevraagd en verzocht eventuele

premierestitutie uit te keren. ***Dit onderdeel wordt als afgehandeld beschouwd.***

1.6 Huur

Gefailleerde was huurder van de kantoor- en bedrijfsruimte te Kampen aan de IJsseldijk 38, 40, 42, 44 en 46 almede de Thomas Berentzstraat 2 (verder: de Onroerende Zaken). De huurovereenkomst is door de verhuurder opgezegd tegen 1 juni althans tegen 7 juli 2011.

Daarnaast liepen er vijf huurovereenkomsten met betrekking tot roerende zaken, waaronder een koffie apparaat. Vier van de vijf overeenkomsten zijn geregeld in die zin dat Hyproca als koper van de activa van gefailleerde deze voortzet althans een nieuwe huurovereenkomst heeft gesloten. Later is de vijfde overeenkomst geregeld, in die zin dat het contract is beëindigd en de betreffende goederen zijn opgehaald door de verhuurder.

Voorts waren er twee bruikleenovereenkomsten. Ook deze overeenkomsten zijn afgewikkeld.

Dit onderdeel wordt als afgehandeld beschouwd.

1.7 Oorzaak faillissement

Er zijn volgens de heer Bannink van gefailleerde twee oorzaken voor het faillissement aan te wijzen. Op de eerste plaats zou een melkcontract met leveranciers zijn afgesproken voor de levering van 178 miljoen liter per jaar terwijl slechts 60 miljoen liter nodig was voor de bedrijfsvoering. De overtollige melk moest op de zogenaamde spotmarkt verkocht worden voor lagere prijzen, hetgeen een aanmerkelijk verlies opleverde. Op de tweede plaats zijn de vorderingen van gefailleerde uit hoofde van een overeenkomst met een opdrachtgever (DSM Food Specialties B.V.) ten bedrage van € 500.000,- per maand verkocht en overgedragen aan Deutsche Bank A.G. voor een koopprijs van € 14.000.000,-. Van dit bedrag zou € 12.500.000,- besteed zijn aan de aankoop van een licentie van € 25.000.000,-. Uit een boekenonderzoek is gebleken dat dit niet het geval is. De € 12.500.000,- is opgegaan aan de financiering van het verlies in 2010, € 2.282.000,- aan investeringen in Griekenland (zie 3.5) en een betaling van € 6.000.000,- aan Gramen op een door Gramen (beweerdelijk) verstrekte lening. Het resultaat was aldus dat de kasstroom van € 500.000,- per maand niet meer beschikbaar was voor de bedrijfsvoering te Kampen. Daardoor kwam Lyempf in liquiditeitsproblemen.

Werkzaamheden

Er zijn veel uren besteed aan het inventariseren van de activiteiten van gefailleerde.

2. PERSONEEL

2.1 Aantal ten tijde van faillissement

Ten tijde van het uitspreken van het faillissement had Lyempf 95 werknemers in dienst.

2.2 Aantal in jaar voor faillissement

In het jaar voor faillissement waren er ongeveer 95 mensen bij Lyempf werkzaam.

2.3 Datum ontslagaanzegging

De werknemers van Lyempf is op 8 april 2011 ontslag aangezegd. Enkele werknemers waren niet aanwezig bij de ontslagaanzegging. De curator heeft deze werknemers per brief het ontslag aangezegd. Ten aanzien van een aantal personen was niet duidelijk of deze nog in dienst van gefailleerde waren; deze zijn voor zover vereist ontslagen.

Werkzaamheden

Er heeft op 8 april 2011 een bijeenkomst plaatsgevonden waarin de medewerkers van gefailleerde door de curator zijn toegesproken. Alle aldaar aanwezige werknemers is mondeling ontslag aangezegd. Dat ontslag is per brief bevestigd aan alle werknemers. Deze brieven zijn aan het eind van de bijeenkomst aan de aanwezige werknemers uitgereikt nadat zij voor ontvangst getekend hadden. Medewerkers van het UWV Werkbedrijf hebben de bijeenkomst bijgewoond en de nodige toelichting gegeven aangaande de rechten van de werknemers opgrond van artikel 61 en volgende Werkloosheidswet. Aan de niet aanwezige werknemers is de ontslagbrief per post verzonden.

Enkele dagen later hebben de nodige bijeenkomsten met het UWV Werkbedrijf plaatsgehad. Daarin is voorlichting gegeven over en assistentie geboden bij het invullen van de nodige formulieren teneinde de rechten van de werknemers veilig te stellen.

De rechter-commissaris heeft de curator toestemming verleend voor het ontslag. De werknemers zijn gewezen op de mogelijkheid om beroep in te stellen tegen de beslissing van de rechter-commissaris en de termijn waarbinnen dat dient te geschieden.

Omdat het gaat om een ontslag in de zin van de Wet Melding Collectief Ontslag, is het voornemen tot ontslag van de werknemers gemeld bij de relevante vakbonden. Tevens heeft later overleg met de bonden plaatsgehad.

Na verkoop en overdracht van de activa zijn de werknemers in een bijeenkomst daarvan op de hoogte gesteld.

3. ACTIVA

Onroerende zaken

3.1 Beschrijving

Gefailleerde had ten tijde van het faillissement geen onroerende zaken in eigendom. Zoals gezegd werden de kantoor- en bedrijfsgebouwen (de Onroerende Zaken) gehuurd, te weten van Romeva Vastgoed B.V. (verder: Romeva), een door de heer Van der Valk gecontroleerde vennootschap. De heer Van der Valk hield middels één of meer van zijn vennootschappen tot mei 2010 alle aandelen in Lyempf.

Romeva heeft de Onroerende Zaken (waarin de bedrijfsactiviteiten te Kampen werden uitgeoefend) bij overeenkomst van 20 mei 2010 verkocht aan Lyempf. De overdracht zou plaatsvinden binnen 30 dagen nadat Lyempf dit schriftelijk zou hebben aangegeven, doch uiterlijk 30 juni 2011. Gefailleerde heeft vóór het faillissement middels een kort geding getracht de levering af te dwingen. Deze vordering is om diverse redenen afgewezen.

3.2 Verkoopopbrengst

Niet van toepassing

3.3 Hoogte hypotheek

Niet van toepassing

3.4 Boedelbijdrage

Niet van toepassing

Bedrijfsmiddelen

3.5 Beschrijving

De bedrijfsmiddelen bestaan uit de kantoor- en laboratoriuminventaris, de bedrijfsinventaris en rollend materieel te Kampen. De bedrijfsinventaris bestaat hoofdzakelijk uit twee zogenaamde torens (met aanverwante apparatuur) waarin melk werd gedroogd tot melkpoeder en gist in opdracht van derden werd gedroogd tot gistextract.

Uit de administratie van gefailleerde bleek dat er grote bedragen waren overgeboekt naar Griekenland aan Griekse leveranciers van bedrijfsmiddelen. Aanvankelijk leek sprake te zijn

van een bedrag van ongeveer € 4.000.000,00. Uit het boekenonderzoek is gebleken dat het naar Griekenland overgehevelde bedrag ongeveer € 2.282.000,- is. Het grootste deel van voormeld bedrag heeft betrekking op betalingen aan een leverancier van machines en inventaris.

Met de betreffende leverancier en diens onderaannemers heeft een uitgebreide bespreking plaatsgevonden in Griekenland in het kader van de reis van de curator naar Griekenland. Daarbij bleek dat er drie fabrieken zijn gebouwd in Griekenland met het doel om uit olijven eiwitten voor de voedingsindustrie te winnen. Twee van de drie fabrieken zijn bezocht. Deze bevinden zich in de buurt van Sparta en zuidelijker op het eiland Peleponesis. Een derde fabriek bevindt zich op Kreta. De bedoeling was om te onderzoeken hoeveel de machines waard zijn. De onroerende zaken waarin de bedrijfsmiddelen zich bevinden, worden gehuurd. De verhuurders van deze onroerende zaken waren aanvankelijk niet bekend, ook niet bij de vroegere medewerkers van gefailleerde in Kampen. De vroegere bestuurder van gefailleerde, de heer Karageorgis, gaf en geeft geen informatie hieromtrent. Inmiddels zijn de verhuurders bekend, zulks door middel van inschakeling van een Griekse advocaat. Onderzocht is of en in hoeverre de machines te verkopen zijn, mede gelet op eventuele rechten van derden (waaronder de verhuurders). De gedachte was om de machines te doen veilen. Voorwaarde daarvoor is dat de machines vrij van rechten van derden aan kopers geleverd kunnen worden. Daarom is een Griekse advocaat gevraagd om te verklaren dat dit mogelijk is. De Griekse advocaat zag echter geen mogelijkheden om de machines vrij van rechten van derden te leveren na veiling. Er is dan ook afgezien van het veilen van de machines.

3.6 Verkoopopbrengst

De curator heeft de kantoor- en laboratoriuminventaris, de bedrijfsinventaris te Kampen en de voertuigen verkocht voor € 5.550.000,-. ***De zich in Griekenland op drie locaties bevindende inventarissen konden zoals gezegd niet verkocht worden. Deze inventarissen hebben aldus niets opgebracht.***

3.7 Boedelbijdrage

Omdat de vordering van de pandhouder geheel kon worden afgelost uit de opbrengst van de verpande zaken, is geen boedelbijdrage afgesproken. Deze zou immers als uitwinningskosten bij de vordering van de pandhouder opgeteld zijn, waardoor deze ten laste van de overwaarde der zekerheden zou gaan en dus toch ten laste van de boedel zou zijn gekomen.

3.8 Bodemvoorrecht fiscus

De fiscus heeft een voorrecht aangaande de opbrengst van de bodemzaken, zijnde de kantoor-, laboratorium- en bedrijfsinventaris. De opbrengst van de verkoop van deze zaken heeft de curator op grond van art. 57 lid 3 Faillissementswet gereserveerd voor de fiscus.

Werkzaamheden

De curator heeft onder andere onderzoek gedaan naar de aanwezige bedrijfsmiddelen, onderhandelingen gevoerd met diverse gegadigden en de koopovereenkomst met de uiteindelijke koper opgesteld. ***Voorts heeft uitgebreid onderzoek plaatsgevonden naar de zich in Griekenland bevindende inventarissen en de verkoopbaarheid daarvan.***

Voorraden/ onderhanden werk

3.9 Beschrijving

Gefailleerde heeft voorraden grondstoffen en eindproduct. Deze lagen grotendeels opgeslagen bij derden. Een deel van de voorraden eindproduct was afgekeurd. Gefailleerde had geen onder handen werk in die zin dat orders half af waren op de faillissementsdatum. De fabriek was namelijk reeds anderhalve week voor het faillissement stilgelegd. Wel waren er doorlopende opdrachten tot het drogen van producten op loonwerk basis op grond van duurovereenkomsten.

3.10 Verkoopopbrengst

De voorraden zijn verkocht voor € 500.000,-.

3.11 Boedelbijdrage :

Omdat de vorderingen van de pandhouder volledig betaald konden worden, is geen boedelbijdrage bedongen (zie 3.7 hiervoor).

Werkzaamheden

De curator heeft onder andere onderzoek gedaan naar de voorraden en deze laten taxeren en de rechten van derden zoveel mogelijk geschat en in kaart gebracht, samen met het door hem ingeschakelde bureau Troostwijk.

Andere activa

3.12 Beschrijving

De andere activa bestaan uit de goodwill, daaronder te verstaan onder meer de website, de domeinnaam, handelsnaam en klanten- en relatiebestanden. Daarnaast is in het kader van een schikking met Koninklijke DSM NV en haar dochtervennootschap DSM Food Specialties

B.V. € 250.000,- ontvangen.

Vóór het faillissement is opdracht gegeven aan een derde tot het verrichten van werkzaamheden aan de installaties van gefailleerde. De overeenkomst was nog niet geheel nagekomen door partijen op de faillissementsdatum. Gebleken is dat gefailleerde teveel betaald heeft aan de opdrachtnemer gelet op de tot faillissementsdatum verrichte werkzaamheden. De opdrachtnemer stelde daartegenover dat zij een vordering heeft tot schadevergoeding wegens gederfde winst door het niet kunnen voltooien van het project. Uiteindelijk is een regeling getroffen aldus dat de opdrachtnemer € 50.000,- aan de boedel betaalt. Dit bedrag is op de boedelrekening ontvangen.

3.13 Verkoopopbrengst

De goodwill is verkocht voor € 250.000,-. De schikking heeft zoals gezegd geleid tot een betaling van € 250.000,-.

De schikking met de opdrachtnemer heeft € 50.000,- voor de boedel opgeleverd.

Werkzaamheden

De curator heeft onderzoek gedaan naar de voormelde activa, onderhandelingen gevoerd met diverse gegadigden en de koopovereenkomst met de uiteindelijke koper opgesteld. Er zijn uitgebreide onderhandelingen gevoerd met DSM en haar genoemde dochtervennootschap. Tevens zijn er uitvoerige onderhandelingen geweest met de betreffende opdrachtnemer.

4 DEBITEUREN

4.1 Omvang debiteuren

Per faillissementsdatum waren er vorderingen op handelsdebiteuren voor een bedrag van ongeveer € 5.500.000,-. Voor een deel konden debiteuren zich beroepen op verrekening.

Uit verder onderzoek van de boeken is gebleken dat er nog een vordering van de boedel uit hoofde van rekening courant is van ongeveer € 870.000,- op een gelieerde partij. De debiteur meent een tegenvordering te hebben en verrekent deze met haar schuld aan gefailleerde. De tegenvordering wordt evenwel betwist door de boedel. Omdat de betreffende partij niet betaalde, is in rechte betaling gevorderd. ***In de procedure is de vordering verminderd tot betaling van € 500.000,- omdat een deel van de € 870.000,- betaald bleek te zijn. Er hebben pleidooien plaatsgevonden op 14 oktober 2013 bij de rechtbank Overijssel, locatie Zwolle.***

Inmiddels is eindvonnis gewezen. De door de boedel ingestelde vorderingen zijn toegewezen. De wederpartij is in de kosten veroordeeld. Door de wederpartij is in totaal € 591.063,- op de boedelrekening gestort. De wederpartij heeft aangekondigd hoger beroep te zullen aantekenen.

Een andere debiteur van gefailleerde is € 208.750,- verschuldigd aan de boedel. Deze debiteur – een besloten vennootschap – heeft kort voor het faillissement van Lyempf een vordering op Lyempf overgenomen van een aan haar (de debiteur) gelieerde vennootschap. Vervolgens heeft de debiteur de overgenomen vordering verrekend met haar schuld aan Lyempf. Omdat de betreffende debiteur bij het overnemen niet te goeder trouw was, was en is zij niet bevoegd tot verrekening. Daarom heeft de curator in rechte betaling gevorderd van € 208.750,- vermeerderd rente en kosten. Tevens is conservatoir beslag gelegd.

Uit het faillissement van een gefailleerde debiteur is een uitkering ontvangen van ongeveer € 200.000,-. Er is lang onderhandeld met een partij die meende recht op deze vordering te hebben in het kader van een overname van de aandelen van gefailleerde, zulks lang geleden.

4.2 Opbrengst

De vorderingen op debiteuren (***behoudens de vorderingen ad € 500.000,- en € 208.750,- als voormeld***) zijn verkocht voor € 3.700.000,-.

4.3 Boedelbijdrage

Ook hier is geen boedelbijdrage gevraagd om redenen als vermeld in 3.7.

Werkzaamheden

Er is uitvoerig onderzoek gedaan naar de vorderingen op debiteuren. Onder meer is onderzocht welke vorderingen dubieus zijn en welke vorderingen voor verrekening in aanmerking zouden kunnen komen.

5 BANK/ZEKERHEDEN

5.1 Vordering van bank(en)

Deutsche Bank Nederland N.V. heeft haar vordering op gefailleerde op 2 april 2011 verkocht en overgedragen aan Hyproca Dairy Investments B.V. (verder: Hyproca). Deze vordering bedroeg per faillissementsdatum ongeveer € 4.200.000,-. Met de vorderingen gingen ook alle zekerheden die aan de vordering verbonden waren over naar Hyproca, waaronder

pandrechten op de kantoor-, laboratorium- en bedrijfsinventaris, voorraden, en vorderingen op debiteuren.

5.2 Leasecontracten

Tot heden is gebleken dat er 3 leaseovereenkomsten lopen, onder andere met betrekking tot vorkheftrucks en een automobiel. Met een tweetal leasemaatschappijen is kort na de overname van de activa door Hyproca een regeling getroffen. Later is de derde leaseovereenkomst afgewikkeld, in die zin dat het contract is beëindigd en de auto is opgehaald door de leasemaatschappij.

5.3 Beschrijving zekerheden

Ten behoeve van Deutsche Bank Nederland N.V. waren de volgende zekerheden gevestigd:

- Pandrecht op voorraden
- Pandrecht op de vorderingen op derden
- Pandrecht op bedrijfsuitrusting
- Achterstelling vorderingen van Gramen Shipping and Trading Inc. (€ 6.000.000,-) en Alsi Beheer B.V. (€ 500.000,-)
- Borgtocht Romeva Vastgoed B.V. tot een bedrag van € 1.000.000,- verzekerd met een hypothecaire inschrijving op de Onroerende Zaken

Zoals gezegd heeft Deutsche Bank haar vordering op Lyempf overgedragen aan Hyproca, zodat Hyproca de voormelde pandrechten kon uitoefenen.

5.4 Separatistenpositie

Hyproca was separatist voor zover de verpande goederen betreffende. De vordering van Hyproca is geheel voldaan uit de opbrengst van de vorderingen op debiteuren (€ 3.700.000,-) en de voorraden (€ 500.000,-). De pandrechten van Hyproca zijn daarmee vervallen. De vordering van Hyproca bleek na controle geen € 4.200.000,- te bedragen maar € 4.075.118,70 (per datum aflossing).

5.5 Boedelbijdragen

Boedelbijdragen zijn niet gevraagd gelet op het in 3.7 vermelde.

5.6 Eigendomsvoorbehoud

Er zijn door 86 schuldeisers eigendomsvoorbehouden ingeroepen. Een collega van de curator is een aantal volle dagen doende geweest om te inventariseren welke zaken die onder eigendomsvoorbehoud zouden kunnen vallen, nog aanwezig waren en voorts om te

beoordelen of rechten terecht werden ingeroepen. Alle schuldeisers die rechten hebben ingeroepen zijn in de gelegenheid gesteld om in de bedrijfsgebouwen aan te wijzen welke zaken onder het gepretendeerde voorbehoud zouden kunnen vallen.

Er zijn 40 eigendomsvoorbehouden afgewikkeld, in die zin dat de koper Hyproca een regeling heeft getroffen met de betreffende schuldeisers. In de koopovereenkomst is namelijk afgesproken dat eigendomsvoorbehouden en andere rechten ten aanzien van de verkochte zaken door Hyproca dienen te worden gerespecteerd en de gevolgen daarvan voor haar rekening komen. Er zijn 19 beroepen op eigendomsvoorbehouden afgewezen. De curator beschouwt dit punt als afgehandeld.

5.7 Reclamerechten

Er is niemand die het recht van reclame heeft ingeroepen. ***Dit punt wordt als afgehandeld beschouwd.***

5.8 Retentierechten

Door twee schuldeisers is een beroep gedaan op het retentierecht. Beide retentierechten zijn erkend door de curator. Hyproca heeft deze verder geregeld rechtstreeks met de betreffende schuldeisers. Voor zover de curator bekend is dit tot tevredenheid van de schuldeisers geschied. ***Ook dit onderdeel wordt als afgehandeld beschouwd.***

Werkzaamheden

De door Hyproca gepretendeerde pandrechten zijn onderzocht; voorts is onderzocht of Hyproca inderdaad gerechtigd was tot de vordering die Deutsche Bank aanvankelijk had op gefailleerde. Zoals gezegd heeft een kantoorgenoot van de curator veel tijd besteed aan het onderzoek van eigendomsvoorbehouden, reclame- en retentierechten.

6. DOORSTART/VOORTZETTEN

Voortzetten

6.1 Exploitatie / zekerheden

De onderneming van gefailleerde was reeds anderhalve week voor de faillissementsdatum stilgelegd. De onderneming is niet door de curator herstart. Wel zijn de nodige werkzaamheden verricht om de machines en installaties te conserveren.

6.2 Financiële verslaglegging

Omdat de exploitatie van de onderneming van gefailleerde niet gecontinueerd is, is dit niet van toepassing.

Doorstart

6.3 Beschrijving

Direct na het uitspreken van het faillissement is samen met het management van gefailleerde een informatiememorandum opgesteld. Synchroon zijn de voorwaarden waarop met de curator kon worden onderhandeld naar diverse geïnteresseerde partijen gezonden met het verzoek deze te ondertekenen. Deze voorwaarden bevatten een geheimhoudingsverklaring. Na ondertekening van bedoelde voorwaarden annex geheimhoudingsverklaring is het informatiememorandum aan de gegadigden gezonden, vergezeld van een brief zijdens de curator waarin is aangegeven hoe het bod diende te worden ingericht. In de brief was tevens een termijn vermeld waarbinnen de schriftelijke bieding bij de curator moest worden ingediend. Deze termijn had overigens geen juridische status maar was slechts om de voortgang te bevorderen.

Op vrijdag 15 april 2011 zijn vier biedingen ontvangen. In die week zijn vele gegadigden rondgeleid op het bedrijf van gefailleerde door kantoorgenoten van de curator.

6.4 Verantwoording

Reeds aanstonds werd duidelijk dat één van de geïnteresseerden, te weten Hyproca, een onvoorwaardelijke huurovereenkomst gesloten had met Romeva met betrekking tot de Onroerende Zaken. In een bespreking met de heer Van der Valk, die alle aandelen houdt in Romeva, bleek dat hij slechts wenste te verhuren aan Hyproca. Andere gegadigden dan Hyproca stuitten aldus op het probleem dat overeenstemming zou moeten kunnen worden bereikt met verhuurder Romeva; het had immers niet veel zin om de bedrijfsinventaris te kopen als men geen toegang zou hebben tot de gebouwen waarin deze zich bevond.

Daarnaast had Hyproca door overname van de vordering van Deutsche Bank pandrechten op de voorraden, inventaris en vorderingen op derden. Hyproca zou deze pandrechten kunnen uitoefenen door de zaken te executeren en de vorderingen op debiteuren te innen.

De speelruimte voor de curator was aldus beperkt.

Hyproca trachtte voor een laag bedrag de activa van de curator te verkrijgen. De curator heeft daartegen ingebracht dat gefailleerde een recht van koop heeft aangaande de

Onroerende Zaken (zie 3.1 tweede alinea) en dat levering in kort geding zou worden afgedwongen teneinde de Onroerende Zaken samen met de andere activa aan een andere gegadigde dan Hyproca te kunnen verkopen.

Op zondag 17 april 2011 deed Hyproca een aantrekkelijk bod, te weten € 10.000.000,- voor de betrokken activa. Dat bod deed zij evenwel op de voorwaarde dat dit meteen door de curator geaccepteerd moest worden. De curator heeft op dat moment overwogen om te wachten op mogelijk hogere biedingen van de andere geïnteresseerden. Hyproca wenste echter zoals gezegd niet langer te wachten en stelde als eis dat het bod van € 10.000.000,- meteen geaccepteerd zou worden bij gebreke waarvan het zou vervallen. Het bod van Hyproca was onvoorwaardelijk, zulks in tegenstelling tot de biedingen van andere partijen. Er kon aldus op dat moment gekozen worden voor (1) zekerheid door het (op dat moment veel hogere) bod van Hyproca te accepteren of (2) het onzekere pad op te gaan door biedingen van andere gegadigden af te wachten. Die onzekerheid was van tweeërlei aard. Op de eerste plaats was het maar de vraag of een andere gegadigde een gelijk of een hoger bod zou doen dan Hyproca. Op de tweede plaats was het de vraag of het in kort geding zou lukken om levering van de Onroerende Zaken te bewerkstelligen. Daarnaast waren er nog de andere voorwaarden die gegadigden mogelijk zouden kunnen stellen. Gelet op (1) de hoogte van het bod van Hyproca en (2) het onvoorwaardelijk karakter daarvan (in tegenstelling tot de biedingen van anderen die noodzakelijkerwijs met betrekking tot de Onroerende Zaken voorwaarden moesten bevatten) is besloten de andere biedingen niet af te wachten. Bovendien zou het ingaan op een bod van een van de andere gegadigden zoals gezegd risicovol geweest zijn. Als het niet zou lukken om de Onroerende Zaken te verwerven om deze vervolgens door te verkopen aan de betreffende gegadigde, zou alsnog met Hyproca onderhandeld moeten worden. De onderhandelingspositie voor de boedel zou alsdan een slechte zijn geweest met alle gevolgen van dien voor de koopprijzen en de opbrengst der activa.

Er kwam na de overeenstemming met Hyproca nog een bod van een andere gegadigde van € 10.700.000,-. Deze bieding was echter onder meer onder de voorwaarden dat (1) de Onroerende Zaken door de curator zouden kunnen worden geleverd, (2) de huurovereenkomst tussen Romeva en Hyproca moest zijn beëindigd, (3) uit een nog uit te voeren bodemonderzoek zou blijken dat er geen materiële bodemverontreiniging is en (4) een huurovereenkomst tussen deze gegadigde en het Waterschap Groot Salland ten aanzien van een perceel te Kampen zou worden getekend. Deze bieding is gelijktijdig met de overeenstemming met Hyproca aan de rechter-commissaris voorgelegd. De rechter-commissaris vond het verschil tussen beide biedingen te gering om het risico te nemen op

het bod van de hogere bieder in te gaan gelet op de aan dat bod verbonden voorwaarden. De rechter-commissaris heeft toestemming verleend voor de verkoop aan Hyproca.

De liquidatiewaarde van de kantoor-, laboratorium-, bedrijfsinventaris en de voertuigen is getaxeerd op € 2.116.500,-, de onderhandse verkoopwaarde bij gelijkblijvende locatie en gebruik op € 7.113.500,-. De koopprijs van € 5.550.000,- ligt aldus ruim boven de liquidatiewaarde en is verantwoord.

De liquidatiewaarde van de voorraden grondstoffen en eindproduct is getaxeerd op € 116.555,-, de onderhandse verkoopwaarde op € 501.555,-. Bij deze taxaties is rekening gehouden met retentierechten van bewaarders waar de voorraden zich grotendeels bevonden. De koopprijs van de voorraden ad € 500.000,- is nagenoeg gelijk aan de getaxeerde onderhandse verkoopwaarde, zodat deze koopprijs alleszins verdedigbaar is.

De liquidatiewaarde van de vorderingen op debiteuren is getaxeerd op € 2.000.000,-, de onderhandse verkoopwaarde op € 3.000.000,-. De koopprijs van € 3.700.000,- ligt ruim boven de onderhandse verkoopwaarde en is derhalve zeer verantwoord.
De koopprijs van de goodwill is een resultante van onderhandelingen.

6.5 Opbrengst

De opbrengst van alle verkochte activa bedraagt € 10.000.000,-. Met dit bedrag is de vordering van Hyproca (de van de Deutsche Bank overgenomen vordering, verzekerd met pandrechten op de verkochte activa) afgelost. Zoals gezegd bedroeg de vordering op het moment van aflossing € 4.075.118,70. De resterende € 5.924.881,30 is op de boedelrekening bijgeschreven.

6.6 Boedelbijdrage

Omdat de opbrengsten hoger waren dan de door zekerheden gedekte vordering van Hyproca, is geen boedelbijdrage bedongen (zie 3.7).

Werkzaamheden

De curator heeft onder andere de activa geïnventariseerd, voorwaarden voor onderhandelingen opgesteld en laten tekenen, een informatiememorandum opgesteld, een biedingsbrief opgesteld en verzonden, informatie gegeven aan diverse gegadigden, onderhandelingen met diverse partijen gevoerd en de koopovereenkomst met Hyproca opgesteld.

7. RECHTMATIGHEID

7.1 Boekhoudplicht

Er is opdracht gegeven tot een boekenonderzoek. De bevindingen zijn bekend. Er zijn inmiddels nadere bevindingen. ***Deze hebben geleid tot de procedures als verwoord onder 4.1 tot betaling van € 500.000,- en € 208.750,-.***

7.2 Depot jaarrekeningen

Uit onderzoek bij het handelsregister blijkt dat de jaarrekeningen tijdig zijn gedeponeerd. De curator beschouwt dit onderdeel als afgesloten.

7.3 Goedkeurende Verklaring Accountant

De accountant heeft ten aanzien van de jaarrekening 2009 verklaard dat deze een getrouw beeld geeft van de grootte en de samenstelling van het vermogen van Lyempf per 31 december 2009 en het resultaat over 2009.

De accountant heeft bij de verklaring benadrukt dat sprake is van een onzekerheid van materieel belang op grond waarvan gerede twijfel zou kunnen bestaan over de continuïteitsveronderstelling van de vennootschap Lyempf B.V.. Dit onder andere gelet op het feit dat de kortlopende schulden en voorzieningen de totale activa overstijgen met € 4.593.000,-. Er is geen jaarrekening over 2010 beschikbaar.

7.4 Stortingsverplichting aandelen

Gelet op het feit dat indien de volstorting niet heeft plaatsgevonden de vordering om alsnog vol te storten zou zijn verjaard, zal de curator geen onderzoek doen op dit punt. De curator beschouwt dit onderdeel als afgesloten.

7.5 Onbehoorlijk bestuur

Dit onderdeel wordt onderzocht. In dat kader heeft een eerste bespreking plaatsgevonden met de heer Karageorgis te Athene (Griekenland) als onderdeel van de onder 3.5 van dit verslag vermelde reis. De heer Karageorgis was tot kort voor het faillissement bestuurder van gefailleerde en is waarschijnlijk thans nog steeds indirect bestuurder. In de bespreking zijn afspraken gemaakt over het verschaffen van de nodige informatie. Tot heden is deze informatie niet ontvangen. De informatieverschaffing verloopt uiterst moeizaam. De heer Karageorgis is nog steeds niet bereikbaar.

Karageorgis wordt gedagvaard tot betaling van het tekort in het faillissement, zulks op grond van artikel 2:248 Burgerlijk Wetboek.

7.6 Paulianeus handelen

Behoudens de in dit verslag vermelde feiten en omstandigheden, is van (verder) paulianeus handelen vooralsnog geen sprake.

Werkzaamheden

Het entameren, begeleiden en evalueren van het boekenonderzoek en de daaruit voortvloeiende zaken heeft de nodige tijd gekost.

8. CREDITEUREN

8.1 Boedelvorderingen:

Er is een boedelvordering ingediend ter zake de huur van de Onroerende Zaken (te Kampen). Deze vordering ter hoogte van € 13.883,31 is geplaatst op de lijst van (overigens nog niet erkende) boedelvorderingen (**bijlage 1**).

In de derde verslagperiode heeft het UWV boedelvorderingen ingediend wegens overgenomen loonverplichtingen ter hoogte van in totaal € 706.817,76. Later heeft het UWV een gewijzigde boedelvordering ter zake pensioenpremie ingediend. Thans staat een totale vordering ad € 757.822,61 op de lijst van (nog niet erkende) boedelvorderingen. Verwezen wordt naar **bijlage 1**.

Door Hyproca Lyempf B.V is een vordering ingediend ter hoogte van € 88.524,-. Deze vordering is geplaatst op de lijst van (nog niet erkende) boedelvorderingen. Door een debiteur van gefailleerde is voormeld bedrag op de rekening van gefailleerde gestort, terwijl dit op de rekening van Hyproca gestort had moeten worden; Hyproca had als pandhouder aan bedoelde debiteur (na overname van de vordering van Deutsche Bank op gefailleerde) medegedeeld dat de betaling aan haar als pandhouder diende te geschieden. Desondanks heeft bedoelde debiteur op de rekening van gefailleerde betaald. De debiteur stelt aldus een vordering op de boedel tot terugbetaling te hebben. Hyproca heeft de beweerdelijke vordering van de betreffende debiteur overgenomen.

8.2 Preferente vorderingen van de fiscus:

Door de fiscus was een vordering ad € 1.828.270,00 ter zake omzetbelasting ex artikel 29 lid 2 OB ingediend. Hiertegen heeft de curator bezwaar aangetekend. Onderzoek heeft

uitgewezen dat deze vordering aanzienlijk lager zou moeten zijn. Inmiddels is de fiscus tegemoet gekomen aan het bezwaar en heeft de aanslag met een bedrag van € 662.075,00 verminderd en opnieuw vastgesteld voor een bedrag ad € 1.166.195,00.

De fiscus heeft ter zake de volgende belastingen de daarbij vermelde vorderingen ingediend:

Omzetbelasting:	€	109.402,00
	€	119.401,00
	€	1.166.195,00
	€	1.394.998,00
Loonheffingen:	€	147.606,00
	€	184.681,00
	€	332.287,00
Motorrijtuigenbelasting	€	367,00
	€	503,00
	€	870,00
Ondernemingsradenheffing:	€	418,00
	€	418,00
	€	836,00
Grondwaterbelasting:	€	5.138,00
	€	4.836,00
	€	9.974,00
Verpakkingenbelasting:	€	2.884,00
Verontreinigingsheffing Rijkswateren	€	301,00
	€	610,00
	€	911,00

Voor een overzicht van deze vorderingen wordt verwezen naar de bij dit verslag gevoegde lijst der voorlopig erkende preferente schuldvorderingen **bijlage 2**.

8.3 Preferente vorderingen van het UWV:

In de derde verslagperiode heeft het UWV een tweetal preferente vorderingen ingediend wegens overgenomen loonverplichtingen ter hoogte van in totaal € 744.068,86. Verwezen wordt naar **bijlage 2.**

8.4 Andere preferente vorderingen:

Door ***drie*** werknemers is een vordering ingediend ter zake teruggave door de fiscus van teveel ingehouden bijdrage Zorgverzekeringswet. Deze vorderingen zijn geplaatst op de lijst van voorlopig erkende preferente schuldvorderingen. Daarnaast is door een werknemer een vordering ingediend op basis van een ontslagvergoeding. Ook deze vordering is geplaatst op de lijst van voorlopig erkende preferente schuldvorderingen **(bijlage 2).**

In de derde verslagperiode zijn de vorderingen behandeld die door een aantal werknemers zijn ingediend ter zake opgebouwde verlofuren. Deze vorderingen staan inmiddels op de lijst van voorlopig erkende preferente schuldvorderingen **(bijlage 2)**.

8.5 Aantal concurrente crediteuren :

Tot heden zijn door 391 schuldeisers concurrente vorderingen ingediend. Een aantal schuldeisers dient hun vordering nader te onderbouwen. Deze vorderingen zijn nog niet geplaatst op de lijst van voorlopig erkende concurrente schuldvorderingen.

Voor een overzicht van de ingediende concurrente schuldvorderingen wordt verwezen naar **bijlage 3.**

8.6 Bedrag concurrente crediteuren:

Tot heden is voor een bedrag van € 44.232.165,34 aan concurrente schuldvorderingen ingediend. ***De rechtsgeldigheid van de vordering van Aces High Marketing Ltd. uit hoofde van een licentieovereenkomst wordt betwist.*** Hetzelfde geldt voor de vordering van Flevomelk B.A. uit hoofde van een contract tot levering van melk. ***Met vertegenwoordigers van Flevomelk BA heeft recent wederom een bespreking plaatsgevonden.***

Voor een overzicht van de ingediende concurrente schuldvorderingen wordt verwezen naar **bijlage 3.**

8.7 Betwiste concurrente vorderingen:

De vorderingen van een drietal crediteuren zijn geplaatst op de lijst van voorlopig betwiste concurrente schuldvorderingen. Verwezen wordt naar **bijlage 4.**

8.8 Achtergestelde vordering(en):

Door één crediteur is een vordering ingediend ad € 6.727.500,00. Dit betreft een achtergestelde vordering die op de lijst van voorlopig erkende achtergestelde vorderingen is geplaatst **(bijlage 5)**.

8.9 Verwachte wijze van afwikkeling

De procedure tot betaling van € 208.750,- zal gecontinueerd worden. Karageorgis wordt gedagvaard. Voorts zal het onderzoek naar de validiteit van een aantal grote vorderingen gecontinueerd worden.

Werkzaamheden

De bespreking met Flevomelk en de voorbereiding daarvan heeft de nodige tijd gekost. Hetzelfde geldt voor de gemotiveerde betwisting van de vordering van Aces.

9. OVERIG

9.1 Termijn afwikkeling faillissement

Het is nog niet aan te geven op welke termijn het faillissement zal kunnen worden beëindigd.

9.2 Plan van aanpak

Zie 8.9.

9.3 Indiening volgend verslag

Het volgende verslag zal ingediend worden op ***4 april 2014.***

Werkzaamheden

Zie 9.1 tot en met 9.3.

Aan dit verslag worden de volgende bijlagen gehecht:

1. overzicht van ingediende (niet erkende)boedelvorderingen;
2. overzicht van ingediende en voorlopig erkende preferente schuldvorderingen;
3. overzicht van ingediende en voorlopig erkende concurrente schuldvorderingen;
4. overzicht van ingediende en voorlopig betwiste concurrente schuldvorderingen;
5. overzicht van ingediende en voorlopig erkende achtergestelde vorderingen;
6. tussentijds financieel verslag;
7. overzicht van tijdregistratie per tijdschrijfgroep;

Vertrouwelijk

8. uitdraai ABN AMRO internetbankieren ter zake boedelrekening;
9. urenlijsten.

Zwolle, 4 januari 2014.

mr. D. Meulenberg,
curator