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

Betreft

Verslagnummer	**4**
Datum verslag	**29-09-2022**
Insolventienummer	**F.03/13/331**
Toezichtzaaknummer	**NL:TZ:0000012745:F002**
Datum uitspraak	**03-12-2013**

R-C	**mr. P. Hoekstra**
Curator	**mr Ch.L.J.R. Lückers**

Algemene gegevens

Naam onderneming

Nieskens Events B.V.

06-09-2018
2

Gegevens onderneming

Voor de inhoud van dit verslag wordt verwezen naar het heden gepubliceerde verslag inzake Nieskens Agency B.V. De inhoud van dat verslag dient hier als ingelast te worden beschouwd.

06-09-2018
2

Gegevens onderneming:
Zusterbedrijf van Nieskens Agency B.V., beide handelend onder de naam Nieskens Agency & Events, opgericht op 28 december 2001 met als enig aandeelhouder en bestuurder Music Creations Publishing Entertainment Group B.V. en met de heer Hans Paul Nieskens als hoogste aandeelhouder en bestuurder.

24-03-2022
3

Activiteiten onderneming

Organisatie, productie en/of promoten van concerten en evenementen.
Belangrijkste activiteit: ParkCity Live festival jaarlijks in Heerlen.

24-03-2022
3

Financiële gegevens

Toelichting financiële gegevens

24-03-2022
3

Na geringe omzetten en wisselende verliezen en winsten in 2010 en 2011 werd 2012 begonnen met een eigen vermogen van €30.654,00. In 2012 explodeerden de kosten echter naar ruim €900.000,00 (en de kosten nog harder!), derhalve het dertigvoudige van het vermogen. Het verlies bedroeg volgens het jaarstukken 2012: €131.856,00. Aangezien in Nieskens Agency B.V. over dat jaar zonder enige reden een verlies werd genoteerd van €68.859,00 (die op basis van hun doelstellingen niet in Agency B.V. maar in Events B.V. had moeten worden genomen), was het totale verlies meer dan €200.000,00.

Over 2013 is geen boekhouding bijgehouden, althans aan de curator overhandigd, wel klappers met losse financiële gegevens.

Toelichting:
Winst & Verlies:
-

Balanstotaal:
€101.202,00 negatief, welk bedrag vervuild is door hierna aan te geven oorzaken.

Gemiddeld aantal personeelsleden

Boedelsaldo

24-03-2022
3

Toelichting

-

Verslagperiode

24-03-2022
3

van
4-9-2021

t/m
18-3-2022

Bestede uren

Verslagperiode	Bestede uren
3	16 uur 0 min
4	28 uur 23 min
totaal	44 uur 23 min

Toelichting bestede uren

24-03-2022
3

volgt

1. Inventarisatie

1.1 Directie en organisatie

De heer Nieskens is al vanaf de jaren '90 actief in de muziekwereld, onder meer als uitgever en beheerder van muziekrechten, als agent voor artiesten en als organisator van concerten en evenementen. Op naam van de heer Nieskens staan direct en/of indirect meerdere B.V.'s ingeschreven in het handelsregister en enkele Stichtingen, waarvan enkele inmiddels ontbonden, alsmede twee eenmanszaken. In de loop der jaren zijn daar telkens rechtspersonen bijgekomen en weer vervallen

Hoofdactiviteit sinds 2011 van de heer Nieksens is de organisatie van het ParkCity Live festival, voorheen onder andere via een gefailleerde vennootschap en de Stichting ParkCity Live, sinds enkele jaren via de vennootschap Park at Work B.V. De laatste jaren is het festival uitermate succesvol en al direct na aankondiging (een half jaar vooruit) binnen een dag uitverkocht, met als gevolg een sterk stijgend eigen vermogen van die B.V. en van de moedermaatschappij daarvan (dezelfde als van de gefailleerde vennootschappen) en ook een sterk stijgend werkkapitaal, in beide B.V.'s van meer dan €200.000,- per eind 2017, gevolgd door het succesvolle jaren 2018-2020.

24-03-2022
3

1.2 Lopende procedures

Al van voor faillissementsdatum liep er een procedure van Buma Stemra tegen beide gefailleerde B.V.'s, evenals in Stichting ParkCity Live. Tegen beide failliete B.V.'s is de procedure geschorst. Stichting ParkCity Live is bij onherroepelijk vonnis veroordeeld tot betaling, naar aanleiding waarvan een regeling tussen de Stichting en Buma Stemra is getroffen. Buma Stemra handhaaft haar vordering tegen beide B.V.'s. ad € 17.027,30 minus de door de Stichting ParkCity Live betaalde €6.000,-, derhalve €11.027,30. Naar mening van de curator hoort die vordering thuis in het faillissement van Nieskens Events B.V., niet in Nieksens Agency B.V.

24-03-2022
3

1.3 Verzekeringen

-

24-03-2022
3

1.4 Huur

Gefailleerde is gevestigd en werd gedreven vanuit een kantoor in de woning van de heer Nieskens. Er is geen huurovereenkomst.

24-03-2022
3

1.5 Oorzaak faillissement

Alleen in 2011 is gezamenlijk een kleine winst genoten van ruim €14.000,00; in alle andere jaren werd verlies geleden, met een uitschieter in 2012 van ruim €200.000,00 (op een omzet van €813.000,00). Dit zou geheel te wijten zijn aan verliezen op Schlagerconcours en het festival van Parcity Live, alsmede op een laatste concert in de Rodahal begin 2013 van de popgroep Kane. Behoudens slecht weer bij het laatste Parkcity Live-festival is geen duidelijke oorzaak te noemen voor de tegenvallende omzet (vooral in relatie tot de hoge

24-03-2022
3

06-09-2018 kosten!) van genoemde vijf evenementen (Schlagerconcours in 2011 en 2012, Parkcity Live in 2011 en 2012 en Kane in 2013). Wel was al vooraf bekend dat
het Schlagerconcours in het verleden onder andere organisatoren ook een moeizaam bestaan had, alsmede dat Parkcity Live in 2010 onder een andere organisator al zwaar verliesgevend was geweest. Er zijn geen objectieve redenen voorhanden waarom verwacht mocht worden dat dit alles nu wel direct winstgevend zou zijn.

Een belangrijk element in het geheel is, dat het om per definitie risicovolle projecten gaat, zonder dat er enig substantieel bufferkapitaal in gefailleerde B.V.'s aanwezig was. De curator heeft de heer Nieskens al als zijn mening te kennen gegeven, dat daarmee onverantwoorde risico's zijn genomen, ten nadele van de crediteuren. De heer Nieskens is in de gelegenheid gesteld om daar zijn weerwoord op te geven. De heer Nieskens onderschrijft het risicovolle van het organiseren van festivals en concerten, maar acht die risico's binnen de normale grenzen. Daarbij stelt hij overvallen te zijn door de vele tegenvallers bij de organisatie van Parkcity Live 2011. Hij is daar toen in een laat stadium ingestapt omdat de toenmalige organisator B. Kuipers aan de heer Nieskens vroeg in te springen vanwege financiële tekorten. De heer Kuipers had te grote risico's genomen en had ook gelden onttrokken aan het festival, waardoor het resultaat negatief uitviel. Bij de heer Kuipers valt echter weinig tot niets te halen, daar op hem de WSNP van toepassing is verklaard. Gefailleerden zijn toen met een gat blijven zitten en hebben gehoopt dat in 2013 goed te kunnen maken, hetgeen niet gelukt zou zijn wegens de slechte weersomstandigheden. Vervolgens waren alle financiële middelen van gefailleerden uitgeput.

Ten aanzien daarvan valt op te merken, dat de heer Nieskens dus vooraf blijkbaar geen onderzoek had gedaan naar de financiële situatie en er daarna onvoldoende controle op bleek te hebben.

De genadeklap kwam toen het laatst georganiseerde concert, van Kane te Kerkrade, ook verliesgevend was en oude crediteuren aanspraak maakten op de inkomsten en nieuwe crediteuren dus niet meer betaald konden worden. Uiteindelijk heeft de aandeelhouder/bestuurder besloten de faillissementen aan te vragen.

De vraag is gerechtvaardigd of ook het faillissement van Agency B.V. aangevraagd had moeten worden, daar die B.V. al langere tijd geen activiteiten meer had. Het proces-verbaal van de zitting vermeldt het niet, maar volgens de heer Nieskens heeft de rechtbank die vraag ook bij de behandeling van de faillissementsaanvrage gesteld. De heer Nieskens heeft er toen op gewezen, dat er nu eenmaal facturen waren ingediend bij Agency B.V. en door deze waren erkend. Ook die bedragen konden niet betaald worden en dus was er in ieder geval op papier sprake van het niet kunnen voldoen van de schulden (zie verder 7.1 en 7.5).

De curator kwalificeert het erkennen van facturen die een BV niet verschuldigd is als onbehoorlijk bestuur en in ieder geval als onnodig een faillissement van die
B.V. veroorzakend en daarmee dus ook onbehoorlijk (zeker wanneer zoals hier de bestuurder het faillissement zelf aanvraagt!).

Voorts is de curator gestuit op een groot aantal financiële transacties tussen gefailleerde B.V.'s enerzijds en de andere vennootschappen van de heer Nieskens anderzijds en op betalingen aan de heer Nieskens zelf. Deze is daartoe om uitleg gevraagd, maar acht zich niet geroepen om daar tekst en uitleg over te verschaffen. De curator acht dit onaanvaardbaar en zal dit in de hierna aan de orde komende claim op de heer Nieskens betrekken.

2. Personeel

2.1 Aantal ten tijde van faillissement

Toelichting

24-03-2022
3

-

2.2 Aantal in jaar voor faillissement

Toelichting

24-03-2022
3

-

2.3 Ontslagaanzegging

2.4 Werkzaamheden personeel

-

24-03-2022
3

3. Activa

3.1 Onroerende zaken

Toelichting onroerende zaken

-

24-03-2022
3

3.2 Werkzaamheden onroerende zaken

-

24-03-2022
3

3.3 Bedrijfsmiddelen

Toelichting bedrijfsmiddelen

Een oude foodtruck en een computer met een boekwaarde volgens de balans per 31 december 2012 van €1.844,00. De heer Nieskens heeft die inventaris overgenomen uit het faillissement tegen een nader vast te stellen prijs. Partijen hebben over die prijs echter nooit overeenstemming over kunnen bereiken, zodat uitgegaan wordt van een boekwaarde ad €1.844,00 minus de jaarlijks vast gehanteerde 20% afschrijving over het jaar 2013 (naar boven afgerond in het voordeel van de heer Nieskens), derhalve €1.475,00. De heer Nieskens dient dit nog te betalen, maar weigert dat zonder opgave van enige reden

24-03-2022
3

3.4 Bodemvoorrecht fiscus

Per datum faillissement had de fiscus geen vordering.

24-03-2022
3

3.5 Werkzaamheden bedrijfsmiddelen

-

24-03-2022
3

3.6 Voorraden / onderhanden werk

Toelichting voorraden / onderhanden werk

-

24-03-2022
3

3.7 Werkzaamheden voorraden / onderhanden werk

-

24-03-2022
3

3.8 Andere activa

Toelichting andere activa

-

24-03-2022
3

3.9 Werkzaamheden andere activa

-

24-03-2022
3

4. Debiteuren

4.1 Debiteuren

Toelichting debiteuren

- Nihil (plus: zie onder 3.3).

24-03-2022
3

4.2 Werkzaamheden debiteuren

-

24-03-2022
3

5. Bank/Zekerheden

5.1 Vordering van bank(en)

Toelichting vordering van bank(en)

-

24-03-2022
3

5.2 Leasecontracten

-

24-03-2022
3

5.3 Beschrijving zekerheden

-

24-03-2022
3

5.4 Separatistenpositie

-

24-03-2022
3

5.5 Eigendomsvoorbehoud

-

24-03-2022
3

5.6 Retentierechten

-

24-03-2022
3

5.7 Reclamerechten

-

24-03-2022
3

5.8 Boedelbijdragen

5.9 Werkzaamheden bank/zekerheden

-

24-03-2022
3

6. Voortzetten/doorstart onderneming

Voortzetten onderneming

6.1 Exploitatie / zekerheden

Ook vanaf faillissementsdatum zijn geen activiteiten meer in deze B.V. of opvolger daarvan verricht. Er was dus niets meer voort te zetten.

24-03-2022
3

6.2 Financiële verslaglegging

-

24-03-2022
3

6.3 Werkzaamheden voortzetten onderneming

-

24-03-2022
3

Doorstarten onderneming

6.4 Beschrijving

In volle omvang dient zich de vraag aan of de doorstart van Parkcity Live niet in de gefailleerde B.V.'s had moeten plaatsvinden, subsidiair dat aan die vennootschappen goodwill of iets soortgelijks vergoed had moeten worden.

24-03-2022
3

Van belang voor de beantwoording van deze vragen is met name, dat inmiddels de rechtbank heeft geoordeeld, dat de Stichting Parkcity Live, welke door de heer Nieskens bestuurd en volledig gecontroleerd wordt, organisator van het festival wordt geacht te zijn.

Zowel via die stichting, als via Park at Work B.V., profiteert de heer Nieskens tezamen met die stichting en B.V. van het feit dat het festival nog bestaat en inmiddels succesvol is; iets dat niet het geval was als gefailleerden niet 2 jaar lang de verliezen daarvan hadden gedragen en zo voor de continuïteit hadden gezorgd.

Gelet op de verlieslatende jaren was de curator aanvankelijk van mening dat de goodwill negatief was, maar voortschrijdend inzicht op basis van thans gerealiseerde successen maken dat standpunt onhoudbaar. De curator heeft dat inmiddels aan de Nieskens kenbaar gemaakt en een vergoeding ter zake voorgesteld, op te nemen in een totale vergoeding voor al het in dit verslag vermelde.

Die pogingen leveren echter niets op, zodat verwezen wordt naar het onder 7 gestelde.

6.5 Verantwoording

-

24-03-2022
3

6.6 Opbrengst

Toelichting

24-03-2022
3

-

6.7 Boedelbijdrage

Toelichting

24-03-2022
3

-

6.8 Werkzaamheden doorstarten onderneming

-

24-03-2022
3

7. Rechtmatigheid

7.1 Boekhoudplicht

Gefailleerde liet haar boekhouding en jaarstukken verzorgen door een lokaal kantoor en voordien door een voormalig registeraccountant en partner van PwC, echter als vriendendienst en niet op naam van dat kantoor. De boekhouding voldoet optisch dan ook aan de daaraan te stellen kwaliteitseisen.

24-03-2022
3

Echter -zoals hiervoor al aangegeven- had bestuurder de administraties van Nieskens Agency B.V. en Nieskens Events B.V. niet uit elkaar gehouden en zijn kosten, schulden en verliezen geboekt in Agency B.V., welke daar niet thuishoren en waardoor de jaarstukken een totaal verkeerd beeld geven van de werkelijkheid en waardoor de administratie dus volstrekt niet voldoet aan de daartoe door de wet gestelde eisen.

Gefailleerde had per faillissementsdatum voor €78.790,93 aan schulden in de boeken staan, waarvan ongeveer €70.000,00 is ingetrokken en/of door de heer Nieskens of een van zijn andere vennootschappen is betaald.

De boekhouding vertoont een groot aantal mutaties over de jaren 2010-2013 (eerder is niet onderzocht!) tussen gefailleerde en de heer Nieskens en diens overige B.V.'s, waarvoor geen wettelijke of contractuele grondslag valt aan te geven en ook door de heer Nieskens niet wenste te worden aangegeven. Die onttrekkingen hadden dus onder de debiteuren geboekt moeten worden en ook op dat punt voldoet de administratie niet aan de wettelijk eisen.

Per eind 2012 is voor miljoenen in de administraties van Agency B.V. en Events B.V. gecorrigeerd en werd bijvoorbeeld een “wachtrekening” van bijna een half miljoen euro aangetroffen (volgens de heer Nieskens vanwege een nieuw boekhoudprogramma, hetgeen geen verklaring voor zo een hoog bedrag kan zijn). Dit is voor zo’n kleine B.V.’s buiten elke proportie en bevestigt het ondeugdelijke van de gevoerde administratie en van het gevoerde beleid. Zie ook onder 7.5.

Nader aan te vullen…….

7.2 Depot jaarrekeningen

Tijdig

24-03-2022
3

7.3 Goedkeuringsverklaring accountant

N.v.t.

24-03-2022
3

7.4 Stortingsverplichting aandelen

Oprichting in 2000 door notariskantoor Loeff Claeys Verbeke te Amsterdam (evenals het werk van accountant en van de advocaat veelal op vriendendienstbasis verricht) vermeld een inbreng bij oprichting van f40.000,00, hetgeen correspondeert met de jaarrekening 2012 ad €18.200,00 aan eigen vermogen. De balans sluit dus aan op het kapitaal bij oprichting en daarmee lijkt aan de stortingsverplichting voldaan te zijn.

24-03-2022
3

7.5 Onbehoorlijk bestuur

24-03-2022
3

Toelichting

Onbehoorlijk zijn de hiervoor genoemde en aan het bestuur verwijtbare naamsverwarring, het niet gescheiden houden van de administratie van Agency B.V. en die van Events B.V. en de onttrekkingen voor privé en overige vennootschappen. Zie ook onder 7.1.

Alleen al op 31 december 2012 werd voor zowel €677.1873,20 aan kosten geboekt en op dezelfde dag voor ene gelijk bedrag tegen geboekt. In 2013 viel voor zover uit de grootboek-rekening na te gaan alleen al tussen Agency B.V. en Events B.V. voor €19.587,76 verrekend en/of over en weer geboekt, dit terwijl Agency B.V. toch officieel geen activiteiten had enz.

Voor het geval de bestuurder terecht zou kunnen betogen dat het gefailleerde vrij stond om kosten voor Nieskens Agency B.V. te dragen, dan is er sprake van het aangaan van financiële risico's die de vennootschap niet kon dragen. Volgens de jaarrekening was het eigen vermogen van gefailleerde immers per 1 januari 2012 al €30.654,00 negatief en per einde van dat jaar €101.202,00. Als actief was er slechts een beperkte inventaris.

Het organiseren van een openlucht festival is in Nederland per definitie een risicovolle aangelegenheid en derhalve een die niet zonder voldoende kapitaaldekking mag worden gelopen. Dat bevestigt bestuurder ook door de faillissementen te wijten aan het slechte weer bij het festival van 2012.

De volgens de curator meest zwaarwegende verwijtbaarheid is gelegen in het feit dat Parkcity Live 2012 en het concert van Kane zijn georganiseerd zonder dat er voldoende dekking was om tegenvallers op te vangen. Aangezien het om risicovolle projecten ging, waarbij ten aanzien van Parkcity Live met name ook de weersomstandigheden nu eenmaal in Nederland een bij voorbaat kenbaar risico zijn, is er onzorgvuldig omgesprongen met de belangen van de crediteuren.

De curator laat daarbij zwaar wegen dat het Schlagerfestival en Parkcity Live in het verleden verlieslatend waren geweest en er door de heer Nieskens geen enkele objectieve omstandigheid is aangedragen waarom het in 2012 wel winstgevend zou zijn.

Volgens het Comsys-arrest (NJ2009/565) is als bestuurder aansprakelijk wie in het handelsverkeer met ondergekapitaliseerde rechtspersonen een disproportioneel verhaalsrisico schept voor crediteuren. Met iets andere bewoordingen komt dat ook tot uitdrukking in de uitspraak van de Hoge Raad in Hanzevast /G4 Beheer (Hoge Raad: 2017:484).

7.6 Paulianeus handelen

24-03-2022
3

Toelichting

Aanvullen uit de jaarstukken

7.7 Toelichting rechtmatigheid

24-03-2022
3

Het hele actief in dit faillissement bestaat uit vorderingen op de heer Nieskens en diens overige vennootschappen. Nu de heer Nieskens met klem en continu betoogde, dat al deze vorderingen onterecht zijn en zelfs niet bestaan, alsmede dat hij die totaal niet kon betalen per faillissementsdatum en de toen te voorzien periode nadien, doet zich de situatie voor dat hij als bestuurder het faillissement heeft aangevraagd van een vennootschap zonder (wederom volgens hemzelf!) enige actief.

Naar geldende jurisprudentie is het aanvragen van het eigen faillissement zonder dat de vennootschap enig actief heeft, een onrechtmatige daad van de bestuurder. Dit volgt uit de huidige tekst van art 19 lid 4 BW2, maar ook al voordien was het doen ontstaan van schulden zonder dat die betaald konden worden een onrechtmatige daad.

In ieder geval heeft hij het faillissement aangevraagd op oneigenlijke gronden en zonder de rechtbank over die gronden in te lichten.

7.8 Werkzaamheden rechtmatigheid

8. Crediteuren

8.1 Boedelvorderingen

€ 37.373,44

24-03-2022
3

Toelichting

Tot heden zijn de beide faillissementen van Agency B.V. en Events B.V. gezamenlijk behandeld en zijn daar door de curator in totaal meer dan 194 uur en 46 minuten aan besteed, waarvan dus de helft oftewel 97 uur en 23 aan het onderhavige faillissement en derhalve een bedrag van €37.373,44 exclusief BTW per faillissement belopend.

8.2 Pref. vord. van de fiscus

€ 12.215,00

24-03-2022
3

Toelichting

Geen vordering per datum faillissement, maar wel een inmiddels opgekomen vordering ex. art. 29 lid 2 OB. De totale crediteurenlast bedroeg per faillissementsdatum €78.790,93. Het BTW- gedeelte bedraagt €12.215,00.

8.3 Pref. vord. UWV

24-03-2022
3

Toelichting

-

8.4 Andere pref. crediteuren

Toelichting

24-03-2022
3

-

8.5 Aantal concurrente crediteuren

3

24-03-2022
3

8.6 Bedrag concurrente crediteuren

€ 43.526,30

24-03-2022
3

8.7 Verwachte wijze van afwikkeling

Procedure

24-03-2022
3

8.8 Werkzaamheden crediteuren

9. Procedures

9.1 Naam wederpartijen

9.2 Aard procedures

9.3 Stand procedures

9.4 Werkzaamheden procedures

10. Overig

10.1 Plan van aanpak

Al vanaf het begin van het faillissement heeft de curator de Holding en de heer Nieskens als bestuurder aansprakelijk gesteld en ook terugvordering gevraagd van alle ten onrechte aan de B.V. onttrokken bedragen, welke aansprakelijkstelling steeds en absoluut door hen is verworpen. Ondanks meerdere pogingen daartoe is geen overeenstemming mogelijk. Aanvankelijk was de curator nog bereid genoegen te nemen met een bedrag van €10.000,00 ter afkoop van aansprakelijkheid, maar daar is nooit overeenstemming over bereikt en ook geen toestemming van de RC voor verkregen. Het bedrag was toen zo laag omdat de heer Nieskens toen financieel geen enkel verhaal bood. Inmiddels is de heer Nieskens zakelijk uitermate succesvol en beroept hij zich publiekelijk op zijn rijkdom en luxe-leven en is er dus geen reden meer voor een verregaande matiging van de te vorderen bedragen wegens zijn financiële toestand.

24-03-2022
3

Tot nu toe is uitgegaan van een gezamenlijke aanpak vanuit beide faillissementen, maar nu er geen overeenstemming is bereikt en geprocedeerd moet worden, zal per faillissement apart de aansprakelijkheid in rechte aanhangig gemaakt worden.

Inmiddels is bekend dat het festival dit jaar doorgaat en het restaurant van de heer Nieskens weer draait en ook wat dat betreft is er dus geen enkele reden om hem meer tijd te gunnen.

De garantstellingen zijn inmiddels aangevraagd op basis van de meest recente cijfers en bij uw rechtbank proforma ingediende salarisberekeningen. Na toekenning zal zo spoedig mogelijk tot dagvaarding worden overgegaan.

Door de curator is toenadering gezocht tot mr. Savelkoul. Hier is ondanks alle eerdere ophef niet eens op gereageerd. De dagvaarding is thans in voorbereiding.

29-09-2022
4

10.2 Termijn afwikkeling faillissement

-

24-03-2022
3

10.3 Indiening volgend verslag

26-3-2023

29-09-2022
4

10.4 Werkzaamheden overig

-

24-03-2022
3

Bijlagen

Bijlagen