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

Nummer: 4 **Datum:** 22-06-2017

Insolventienummer:	F.09/12/242
Toezichtzaaknummer:	NL:TZ:0000000991:F001
Datum uitspraak:	27-03-2012
Curator:	Mr. J.A. Dullaart
R-C:	mr. G.H.M. Smelt

Algemeen

Gegevens onderneming

De stichting "STICHTING CROSS CARE", gevestigd aan de Haveltestraat 251 te (2541 SJ) Den Haag,

Activiteiten onderneming

Gefailleerde hield zich sinds haar oprichting bezig met dienstverlening op het gebied van thuiszorg.

Omzetgegevens

2010: onbekend
2009: onbekend

Personeel gemiddeld aantal

9

Saldo einde verslagperiode

(10) € 408,81

(12) € 113.569,16

(13) € 20.718,61

Verslagperiode

28 september 2015 – 27 maart 2016

27 maart 2016 – 26 september 2016

(12) 27 september 2016 – 26 maart 2017

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

Nummer: 4 **Datum:** 22-06-2017

(13) 27 maart 2017 – 26 juni 2017

Bestede uren in verslagperiode

16:36

23,5

(12) 29,4

(13) 17,4

Bestede uren totaal

861:48

884,4

(12) 914,2

(13) 931,6

Toelichting

1 Inventarisatie

1.1 Directie en organisatie

Gefailleerde, gevestigd te Den Haag, is een stichting die gespecialiseerd is in het bieden van zorg in de ruimste zin des woords aan mensen die aangewezen zijn op hulp in de thuissituatie. Hieronder valt ondersteuning bij huishoudelijk werk tot gespecialiseerde verzorging, activerende begeleiding, persoonlijke verzorging, intensieve begeleiding en ondersteuning bij verslaving en psychische ziekten, maaltijdvoorzieningen, uitlenen van hulpmiddelen en verpleegartikelen en voorlichting over gezondheid en voeding.

1.2 Winst en verlies

Onbekend

1.3 Balanstotaal

Onbekend

1.4 Lopende procedures

Er lopen 2 procedures waar gefailleerde bij betrokken is. De zaken staan op de rol voor beraad i.v.m. de faillietverklaring van gefailleerde. De curator onderzoekt de procedures en zal zich beraden of hij deze zal overnemen. Het is nog niet duidelijk wat de proceskansen zijn en wat het belang in beide procedures is.
(2) De twee lopende procedures zijn voor datum faillissement aangespannen door gefailleerde tegen twee cliënten die zorg hebben gekregen, maar de facturen (deels) onbetaald hebben gelaten. De procedures zijn thans aangehouden tot 17 juli 2012. De curator heeft tot voormelde roldatum de tijd om zich uit te laten over overname van de procedures. Inmiddels is in beginsel een schikking getroffen met gedaagden. Zodra de overeengekomen schikkingsbedragen ontvangen zijn op de faillissementsrekening, worden de procedures doorgehaald.
(3) De schikkingsbedragen zijn ontvangen op de faillissementsrekening. De procedures zijn doorgehaald.

1.5 Verzekeringen

Voor zover bekend zijn alle lopende verzekeringen, op een enkele WA-verzekering na i.v.m. een mogelijke doorstart, opgezegd.

1.6 Huur

Gefailleerde huurt een pand aan de Haveltestraat 251 te Den Haag. Er is sprake van een huurachterstand. De huur is met inachtneming van de wettelijke termijn van drie maanden opgezegd tegen 1 augustus 2012. In het gehuurde pand houdt ook een derde kantoor die zich bezighoudt met het verzorgen van belastingaangiftes. De curator heeft deze derde verzocht een boedelbijdrage te leveren om in het pand te mogen blijven kantoor houden, bij gebreke waarvan de derde het pand dient te verlaten. Deze derde kan desgewenst met medewerking van de verhuurder een (hoofd-)huurovereenkomst sluiten.
(2) Inmiddels zijn met de derde in het pand afspraken gemaakt over een boedelbijdrage en blijft hij in het kantoor tot 1 juli 2012.
(3) De derde heeft inmiddels het pand verlaten en de overeengekomen boedelbijdrage voldaan.

1.7 Oorzaak faillissement

Een van de bestuurders heeft verklaard dat de oorzaak is gelegen in de bezuinigingen van overheidswege en de economische malaise die ook de zorgsector heeft getroffen. De klanten van gefailleerde ontvangen een persoonsgebonden budget (PGB) waarvan zij de zorg die zij van gefailleerde ontvangen betalen. Gefailleerde genereert dus haar inkomsten door zorg te verlenen aan PGB-afhankelijke klanten. De overheid heeft enkele bezuinigen doorgevoerd op de PGB-budgetten, waardoor de inkomsten van gefailleerde zijn afgenomen. De curator is thans aan het onderzoeken of de bezuinigingen en de economische teruggang de oorzaken zijn van het faillissement. Directe aanleiding tot het faillissement was de omstandigheid dat geen pensioenpremies waren afgedragen voor het personeel, zulks vanaf 2008 of 2009, terwijl in die jaren nog sprake was van een groot personeelsbestand. De bestuurder van gefailleerde verklaarde dit door aan te geven dat men in de veronderstelling verkeerde dat pensioenpremies via de loonheffing werden ingehouden, d.w.z. dat niet bekend was dat hiervoor aparte afdrachten dienden te worden gedaan. Het pensioenfonds heeft, vanwege niet betaalde naheffingsnota's, het faillissement aangevraagd.
(2) De curator heeft geconstateerd dat de administratie van gefailleerde onvolledig is en gebreken vertoont. Zo is uit de boekhouding niet op te maken wat de debiteurenstand is, welke klanten van gefailleerde betalingen hebben verricht en welke facturen nog onbetaald zijn gelaten. Voorts zijn er aanwijzingen van zodanige malversaties dat een recuperatie van de administratie van gefailleerde illusoir moet worden geacht. Voorts was de verantwoording voor de verleende zorg waarschijnlijk onjuist en onvolledig. Hierdoor zijn zeer waarschijnlijk grote sommen geld ten onrechte als vergoeding ontvangen. Bovendien heeft gefailleerde de door haar verschuldigde pensioenpremie nimmer afgedragen. Het pensioenfonds heeft een vordering ingediend van € 412.321,31.

2 Personeel

2.1 Aantal ten tijde van faillissement

Gefailleerde had ten tijde van de faillietverklaring 9 man personeel in dienst.

2.2 Aantal in jaar voor faillissement

Naar schatting waren ca. 27 werknemers in dienst het jaar voor faillietverklaring

2.3 Datum ontslagaanzegging

Op 29 maart 2012 is het personeel van gefailleerde ontslag aangezegd.

2.4 Werkzaamheden

Er hebben reeds diverse gesprekken plaatsgevonden met het personeel en zijn zij aangemeld bij het UWV. De claim van het UWV (die nog ingediend moet worden) dient nog afgehandeld te worden, dat geldt ook voor eventuele vorderingen van werknemers.

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

Nummer: 4 **Datum:** 22-06-2017

3 Activa

3.1 Onroerende zaken: Beschrijving

Geen.

3.2 Onroerende zaken: Verkoopopbrengst

N.v.t.

3.3 Onroerende zaken: Hoogte hypotheek

N.v.t.

3.4 Onroerende zaken: Boedelbijdrage

N.v.t.

3.5 Onroerende zaken: Werkzaamheden

Geen.

3.6 Bedrijfsmiddelen: Beschrijving

Gefailleerde is in het bezit van wat kantoorinventaris (meubilair, computers e.d.) die een geringe waarde vertegenwoordigt.

3.7 Bedrijfsmiddelen: Verkoopopbrengst

De inventaris moet nog worden verkocht.
(2) De kantoorinventaris is op een veiling te koop aangeboden. De verkoop moet nog plaats vinden.
(3) De verkoop is afgerond. De opbrengst van de veiling bedraagt € 6.092,56 (netto).

3.8 Bedrijfsmiddelen: Boedelbijdrage

N.v.t.

3.9 Bedrijfsmiddelen: Bodemvoorrecht fiscus

De fiscus heeft voor datum faillissement bodembeslag gelegd op de kantoorinventaris van gefailleerde.

3.10 Bedrijfsmiddelen: Werkzaamheden

Geen.

3.11 Voorraden / onderhanden werk: Beschrijving

Na datum faillissement heeft een gedeelte van het personeel in opdracht van de curator nog zorg verleend aan de klanten van gefailleerde. Na het einde van de opzegperiode zijn 3 werknemers via een uitzendbureau in dienst gebleven voor gefailleerde. Het is de bedoeling dat zij hun werkzaamheden beëindigen zodra de activiteiten van gefailleerde (deels) zijn overgenomen. Dit zal uiterlijk in mei 2012 het geval zijn.
(2) Twee werknemers hebben na datum faillissement de werkzaamheden voortgezet via een uitzendbureau. De werknemers zijn inmiddels in dienst getreden bij stichting Pieter van Foreest, die tevens een deel van de activa van gefailleerde – m.n. het klantenbestand c.q. de contracten met klanten – heeft overgenomen.

3.12 Voorraden / onderhanden werk: Verkoopopbrengst

(2) Er is voorlopig aanspraak jegens Pieter van Foreest op een overnamesom van € 7.500,-. Dit bedrag zou nog kunnen toenemen met een tweede tranche van € 7.500,-, afhankelijk van de hoeveelheid klantencontracten Cross Care er nog afgesloten worden door Pieter van Foreest.
(3) Omdat er nagenoeg geen klantencontracten meer zijn afgesloten door Pieter van Foreest na betaling van de eerste tranche van € 7.500,-, is Pieter van Foreest de curator geen tweede tranche van € 7.500,- verschuldigd. De verkoopopbrengst blijft dus staan op € 7.500,-.

3.13 Voorraden / onderhanden werk: Boedelbijdrage

N.v.t.

3.14 Voorraden / onderhanden werk: Werkzaamheden

Geen.

3.15 Andere activa: Beschrijving

Gefailleerde bezit 3 auto's die van geringe waarde zijn.
(2) Twee auto's zijn inmiddels verkocht, de laatste auto is te koop aangeboden via de veiling.

3.16 Andere activa: Verkoopopbrengst

De auto's worden nog gebruikt i.v.m. onderhanden werk, waarna de auto's zullen worden verkocht.
(2) Eén auto heeft € 150,- opgeleverd en de andere auto is gezamenlijk verkocht met andere activa van gefailleerde voor een totaalbedrag van € 1.625,- ex BTW.
(3) De derde en laatste auto van gefailleerde is inmiddels ook verkocht.

3.17 Andere activa: Werkzaamheden

Inventaris en auto's verkopen, ohw uit factureren (de curator schakelt hiervoor de boekhouder van gefailleerde in).
(2) De nog niet betaalde factuur aan Pieter van Foreest incasseren; veiling afwikkelen.
(3) De factuur is voldaan door Pieter van Foreest en de veilingverkoop is afgewikkeld.

4 Debiteuren

4.1 Omvang debiteuren

In onderzoek: er is geen goed bijgehouden debiteurenbestand. De huidige boekhouder heeft veel inzichtelijk gemaakt, maar is in 2010 begonnen met een onduidelijk bestand. Daarnaast betalen veel cliënten nota's in delen zonder te specificeren op welke nota de betaling ziet. Dat betekent dat facturen en betalingen vaak niet goed te matchen zijn.
(2) Inmiddels is het debiteurenbestand, voor zover mogelijk/deels door de boekhouder inzichtelijk gemaakt. Of dit bedrag in z'n geheel inbaar is, is afhankelijk van de vraag wat het bedrag is aan budgetoverschrijdingen. Budgetoverschrijding houdt in dat door werknemers van gefailleerde aan klanten verleende zorguren de urenindicaties van de klanten te boven gaan, waar de klanten geen toestemming voor hebben gegeven c.q. niet vooraf mee hebben ingestemd. De lijst met openstaande debiteuren zal derhalve moeten worden afgestemd met de bestuurder van gefailleerde.
(3) Het inzichtelijk maken van het debiteurenbestand blijkt een nagenoeg onmogelijke taak. De curator wordt ook steeds geconfronteerd met klanten van gefailleerde die ten onrechte betalingen (zouden) hebben verricht aan gefailleerde; het betreft zowel betalingen van voor en na datum faillissement. De curator heeft per geval bekeken of de betalingen moeten worden teruggestort. Strikt juridisch gezien dienen de schuldeisers hun vordering in te dienen en hoeft de curator de bedragen slechts (direct) terug te betalen indien bij de verrichte betalingen sprake is van een onmiskenbare vergissing. In voornoemde gevallen gaat het echter om zorgbehoevende personen in een kwetsbare positie, die geen zicht of controle hadden op de verrichte betalingen; gefailleerde incasseerde in de meeste gevallen bedragen automatisch van de bankrekeningen van deze klanten terwijl er geen zorg door haar was verleend althans niet voor het bedrag dat door haar werd geïnd. Voorts had gefailleerde haar debiteurenadministratie alles behalve op orde. De curator heeft om voornoemde redenen aanleiding gezien om aan 5 klanten een totaalbedrag van € 5.033,03 terug te betalen. Bezien moet nog worden of de overige volgens de boekhouding uitstaande vorderingen überhaupt inbaar zijn. Zie hierna onder 4.2 (3).

4.2 Opbrengst

Nog onbekend.
(2) Voorlopig worden de openstaande debiteuren begroot op € 48.000,-. Oudere debiteuren-posten van 2008 en 2009 zijn hierin niet meegenomen.
(3) Er is aan debiteuren een bedrag van € 30.475,08 geïnd. Het is bepaald onzeker of er overigens nog iets inbaar is.
(6) Sporadisch komen nog betalingen van debiteuren binnen, ook in verband met afbetalingen die debiteuren doen. Het totale bedrag beloopt nu ca. € 36.600,-.
(10) Het saldo is geëindigd op € 49.087,84.
Een enkel bedrag is geboekt onder "overige baten/boedelbijdrage"; dit moet nog worden gecorrigeerd.

4.3 Boedelbijdrage

N.v.t.

4.4 Werkzaamheden

De curator is doende het debiteurenoverzicht inzichtelijk te maken.
(2) Debiteuren innen.

(3) De debiteuren zijn inmiddels allen aangeschreven, hetgeen heeft geleid tot de in 4.2 genoemde opbrengst.

5 Bank / Zekerheden

5.1 Vordering van bank(en)

Er is voor zover bekend geen vordering van de bank.

5.2 Leasecontracten

Geen

5.3 Beschrijving zekerheden

N.v.t.

5.4 Separatistenpositie

N.v.t.

5.5 Boedelbijdragen

N.v.t.

5.6 Eigendomsvoorbehoud

N.v.t.

5.7 Retentierechten

N.v.t.

5.8 Reclamerechten

N.v.t.

5.9 Werkzaamheden

N.v.t.

6 Doorstart / voortzetten onderneming

6.1 Voortzetten: Exploitatie / zekerheden

De curator heeft na einde van de opzeggingsperiode de activiteiten van gefailleerde voor korte tijd voortgezet i.v.m. een mogelijke overname. De bedoeling is de overname halverwege mei 2012 rond te krijgen.
(2) De curator heeft een overnameovereenkomst gesloten met de zorginstelling Pieter van Foreest die medio mei 2012 een groot deel van de activiteiten van gefailleerde heeft overgenomen. Daarbij zijn ook twee werknemers van gefailleerde overgegaan.

6.2 Voortzetten: Financiële verslaglegging

Zie hieronder.

6.3 Voortzetten: Werkzaamheden

6.4 Doorstart: Beschrijving

Zoals in punt 6.1 aangegeven is de curator doende een overname van de activa en activiteiten van gefailleerde te bewerkstelligen. Dit is alleen mogelijk going concern, aangezien de klanten voor hun dagelijkse zorg afhankelijk zijn van gefailleerde. Tot de activa die overgaan behoort in ieder geval de handelsnaam en het klantenbestand van gefailleerde. Er hebben ook gesprekken plaatsgevonden met enkele werknemers van gefailleerde aan wie mogelijk door de koper een nieuwe baan wordt aangeboden.
(2) Zie boven onder punt 6.1.

6.5 Doorstart: Verantwoording

Er is nog geen definitieve overname.
(2) Met de overname van de activa van gefailleerde is een bedrag van € 15.000,- gemoeid dat in twee tranches van ieder € 7.500,- wordt voldaan. De eerste termijn ziet op onder andere de overdracht van de klanten in Delft. De tweede termijn ziet op de overdracht van de klanten in Den Haag en zal drie maanden na ondertekening van de overeenkomst worden voldaan, met dien verstande dat bij het intreden van bepaalde overeengekomen voorwaarden, vermindering van de tweede tranche van de koopprijs volgt. Voorts zijn twee werknemers van gefailleerde overgegaan naar Pieter van Foreest.
(3) De overname is inmiddels gerealiseerd. Er zijn twee werknemers van gefailleerde overgegaan. Omdat de voorwaarde voor een tweede tranche nagenoeg niet zijn ingetreden, is Pieter van Foreest de boedel alleen de eerste tranche van € 7.500,- verschuldigd.

6.6 Doorstart: Opbrengst

Zie volgend verslag.
(2) Vooralsnog de eerste tranche van € 7.500,-.
(3) De opbrengst bedraagt definitief € 7.500,-.

6.7 Doorstart: Boedelbijdrage

N.v.t.

6.8 Doorstart: Werkzaamheden

Overnameovereenkomst sluiten.
(2) De curator zet zich in om de hoogst mogelijke opbrengst die met de tweede tranche gemoeid is te realiseren en is druk doende de condities noodzakelijk hiervoor te scheppen.

(3) Zie boven.

7 Rechtmatigheid

7.1 Boekhoudplicht

(1) In onderzoek.
(2) De administratie van gefailleerde is onvolledig is en vertoont gebreken. Zo is uit de boekhouding niet op te maken wat de debiteurenstand is, welke klanten van gefailleerde betalingen hebben verricht en welke facturen nog onbetaald zijn gelaten. Voorts zijn er aanwijzingen van zodanige malversaties dat een recuperatie van de administratie van gefailleerde illusoir moet worden geacht. Deze aanwijzingen behelzen dat de gefailleerde stichting zou zijn gebruikt om fraude te plegen, door onder meer valse PGB-verantwoordingsformulieren op te maken voor niet verrichte werkzaamheden en deze in te dienen bij het gemeentelijk Zorgkantoor dat tot uitbetaling dan wel accordering van de facturen van gefailleerde overging. Als dit zo is gegaan, was de verantwoording voor de verleende zorg onjuist en onvolledig. Hierdoor zouden grote sommen geld ten onrechte als vergoeding zijn ontvangen. Er moet nog onderzoek worden gedaan. Zeker is dat er aan de Stichting gelden zijn onttrokken waarmee in het buitenland onroerend goed op naam van de bestuurder(s) is aangeschaft.
(3) Dit onderzoek is nog gaande. Uit de boekhouding blijkt dat de debiteurenvorderingen niet juist zijn geregistreerd.

(6) Zie onder 7.5.

7.2 Depot jaarrekeningen

N.v.t.

7.3 Goedk. Verkl. Accountant

N.v.t.

7.4 Stortingsverpl. Aandelen

N.v.t.

7.5 Onbehoorlijk bestuur

(1) In onderzoek.
(2) Zie punt 7.1 inzake de boekhoudplicht. Als gevolg van o.m. de gebrekkige debiteurenadministratie is het voor de curator onmogelijk een redelijk inzicht te verkrijgen in de vermogenspositie van gefailleerde over de boekjaren 2007 tot en met 2012. Hiermee hebben de bestuurders van gefailleerde hun boekhoudplicht van artikel 2:10 BW geschonden, hetgeen leidt tot het wettelijke vermoeden van artikel 2: 138 lid 2 en 2:248 lid 2 BW dat zij hun taak kennelijk onbehoorlijk hebben vervuld en aannemelijk is dat dit een belangrijke oorzaak is van het faillissement. Volgens een door het Openbaar Ministerie ingesteld onderzoek zouden de bestuurders voorts zonder recht of titel een substantieel bedrag aan het vermogen van gefailleerde hebben onttrokken. Vast staat dat zij in ieder geval een bedrag van € 708.679,35 dat aan gefailleerde toebehoorde zonder recht of titel naar het buitenland hebben overgemaakt, waarmee onroerende zaken zijn aangekocht.
(3) De curator is vooralsnog van oordeel dat er sprake is van onbehoorlijk bestuur. Thans is een procedure geëntameerd tegen de voormalige (feitelijke) bestuurders.
(4) In de procedure tegen de bestuurders zal een comparitie na antwoord volgen. De comparitiedatum moet door de rechtbank nog worden bepaald.
(5) Op 27 maart 2013 heeft de comparitie na antwoord plaatsgevonden. Tijdens de zitting hebben partijen de mogelijkheden van een minnelijke regeling besproken. Vervolgens is de procedure op verzoek van partijen aangehouden teneinde inhoudelijk vorm te kunnen geven aan een definitieve minnelijke regeling. De procedure is thans aangehouden tot 23 oktober 2013. De besprekingen voor het treffen van een minnelijke regeling zijn nog gaande. De curator komt hier in het volgende verslag op terug.
(6) Een schikking leek binnen handbereik, maar staat op losse schroeven. Gezien het openbare karakter van dit verslag kunnen hier op dit moment geen mededelingen over worden gedaan.
(7) Daar de schikkingsonderhandelingen met de bestuurders op niets zijn uitgelopen, was de curator genoodzaakt een kortgeding procedure te starten waarin een voorschot op het boedeltekort is gevorderd. Dit heeft inmiddels geleid tot een voor de boedel toewijzend vonnis. De curator heeft de deurwaarder opdracht gegeven het vonnis te executeren.
De bodemprocedure is vooralsnog aangehouden; de curator beraadt zich over het hervatten van deze procedure.
(8) De executie van het kort geding vonnis is aangehouden. De bodemprocedure loopt nog.
(9) Inmiddels is een vonnis verkregen in de bodemzaak en is de curator overgegaan tot executie van het vonnis.
(10) De curator is bezig met de uitwinning van diverse verhaalsobjecten.

(11) De verwachting is dat op 26 oktober a.s. de veiling van een tweetal beslagen panden zal plaatsvinden.

(12) Inmiddels heeft er een onderhandse verkoop van een van de twee beslagen panden plaatsgevonden, het andere pand zal dus nog moeten worden verkocht. Het eerste pand heeft ruim € 86.000,- opgebracht. Er is nog enige onduidelijkheid over een bedrag aan kosten dat daarop in mindering heeft gestrekt.

(13) Het in mindering gebrachte bedrag aan kosten blijkt samen te hangen met koersverschillen die de bank heeft aangehouden bij overmaking. De door de bank (Maduro & Curiels Bank) aangehouden koers en de verwerkingstijd tussen opdracht en overmaking roepen vragen op. Er is, uitgaande van de koers zoals deze op internet te vinden is, een verschil van bijna € 3.000,- met het bedrag dat is overgemaakt aan de boedel, gebaseerd op de koers die de bank aanhoudt. De bank heeft geen verklaring gegeven voor dit verschil. De curator acht dat niet acceptabel en heeft de bank aansprakelijk gesteld.
Het tweede pand is nog niet verkocht. Er zijn aanwijzingen dat familieleden van de bestuurders potentiële kopers proberen te beïnvloeden. De curator heeft thans diverse contacten aangeboord om te bezien of toch een onderhandse verkoop kan plaatsvinden.

7.6 Paulianeus handelen

In onderzoek.
(2) De curator heeft geconstateerd dat het klantenbestand voor datum faillissement aanzienlijk groter was dan op het moment van faillietverklaring het geval was. Op viel dat 27 cliënten waar Cross Care in de periode januari 2012 tot en met eind februari 2012 voor werkte, niet op de cliëntenlijst stonden die door de bestuurder van gefailleerde aan de curator werd aangeleverd. Deze cliënten hadden in deze periode een aanzienlijke hoeveelheid uren zorg gekregen en vertegenwoordigden dus een aanzienlijke omzet voor Cross Care. Uit de administratie bleek tevens dat een groot aantal werknemers in diezelfde periode voor Cross Care had gewerkt voor deze cliënten, welke werknemers ten tijde van faillissement niet meer op de loonlijst stonden.

Op een steenworp afstand van het kantoor van Cross Care bevinden zich twee kantoren van D-Zorg. Ook D-Zorg houdt zich bezig met het verlenen van zorg aan mensen die daartoe zijn aangewezen in onder andere de thuissituatie en het leveren van zorgpersoneel. Enig aandeelhouder van D-Zorg is D.L. Curiel, die tevens manager is bij gefailleerde en woont op het adres van de bestuurder van gefailleerde. Op verzoek van de curator heeft D-Zorg een uitdraai van haar klantenbestand aan de curator verstrekt. Hieruit blijkt dat D-Zorg 49 cliënten heeft. Totaal 21 van deze cliënten hebben in de periode van 1 januari tot en met 29 februari 2012 zorg gekregen van Cross Care. Dit waren 21 van de 27 bij Cross Care in deze periode “verdwenen” cliënten. Ook waren 5 personen op de lijst van D-Zorg in 2011 cliënt bij Cross Care. De PGB-beschikkingen van deze 5 personen zijn in de administratie van Cross Care aangetroffen. Op de klantenlijst van D-Zorg komen voorts 11 cliënten voor die na datum faillissement van Cross Care naar D-Zorg zijn vertrokken. Van deze 11 cliënten hebben 5 personen hun zorgovereenkomst met Cross Care niet opgezegd. Uit de door de curator van D-Zorg verkregen gegevens blijkt voorts dat D-Zorg 27 werknemers heeft, waarvan twee werknemers als directie fungeren. Van de 25 zorgmedewerkers zijn er 4 ex-werknemers van Cross Care die na faillissement bij Cross Care zijn vertrokken naar D-Zorg. Daarnaast hebben 2 van de 25 werknemers van D-Zorg vanaf 1 januari 2012 t/m 29 februari 2012 gewerkt bij Cross Care. Bovendien hebben 7 van deze 25 werknemers in 2011 gewerkt voor Cross Care.

De curator stelt zich op het standpunt dat het vóór datum faillissement naar D-Zorg overhevelen van cliënten zonder daar een (redelijke) vergoeding voor te bedingen c.q. te betalen en zonder dat daarvoor een op de wet of overeenkomst berustende verplichting bestaat, primair als paulianeus handelen en subsidiair als onrechtmatig handelen van D-Zorg moet worden aangemerkt. Deze handelwijze van D-Zorg heeft geleid tot de situatie dat de schuldeisers in het faillissement van Cross Care in hun verhaalsmogelijkheden worden beperkt en dus sprake is van benadeling van schuldeisers van Cross Care. Dit klemt temeer nu de (feitelijke) bestuurders van Cross Care gelieerd zijn aan de bestuurders van D-Zorg.

Overigens heeft D-Zorg ook na faillissement cliënten van Cross Care benaderd, terwijl zij wist dat de curator met andere partijen onderhandelde over een overname van de klantcontracten. Inmiddels heeft de curator hierover met Pieter van Foreest een overeenkomst gesloten. D-Zorg handelt door bovengenoemde handelwijze onrechtmatig jegens Cross Care c.q. de boedel. De onrechtmatigheid ligt daarin dat D-Zorg cliënten en werknemers van Cross Care heeft benaderd terwijl zij wist dat de curator over een overname in onderhandeling was met meerdere partijen.
Het onrechtmatig handelen jegens de boedel door D-Zorg heeft zich aldus niet beperkt tot de periode voor en rond de datum van faillissement. Ook na datum faillissement zijn klanten op onrechtmatige wijze benaderd.

7.7 Werkzaamheden

(1) Inventarisatie volgt.
(2) Inzake de kwestie met D-Zorg en het paulianeus/onrechtmatig handelen door het overhevelen van klanten van gefailleerde vlak voor datum faillissement, en het benaderen en bewerken van klanten van gefailleerde na datum faillissement ten einde hen te bewegen hun zorg bij Pieter van Foreest te beëindigen, althans geen zorgovereenkomst met Pieter van Foreest te sluiten c.q. een zorgovereenkomst met D-Zorg af te sluiten, heeft de curator de nodige rechtsmaatregelen getroffen. Zo is inmiddels beslag gelegd en een kort geding aangespannen ten einde het onrechtmatig handelen door D-Zorg jegens gefailleerde een halt toe te roepen. Hierop wordt in een volgend verslag teruggekomen.
(3) Het door de curator tegen D-Zorg aangespannen kort geding is inmiddels ingetrokken daar partijen een minnelijke oplossing hebben kunnen vinden en D-Zorg het onrechtmatig handelen heeft gestaakt.
(4) D-Zorg is haar verplichtingen uit de schikking correct nagekomen.
(10) In totaal heeft D-Zorg een schikkingsbedrag betaald van € 20.000,-.

8 Crediteuren

8.1 Boedelvorderingen

Boedelvorderingen
(1) Het UWV zal een boedelvordering indienen. Overigens vormen de kosten curator een boedelvordering.
(3) De boedelvordering van het UWV bedraagt € 47.215,59.

8.2 Pref. vord. van de fiscus

(1) Tot nu toe ingediend: € 17.353,-.
(3) Inmiddels ingediend € 159.720,-.
(4) Inmiddels ingediend € 159.747,-.
(6) Inmiddels ingediend € 171.773,-.

8.3 Pref. vord. van het UWV

(1) Nog niet ingediend.
(3) Ingediend: € 6.153,08.

8.4 Andere pref. crediteuren

Nog niet ingediend.
(3) UWV: € 39.298,68.

8.5 Aantal concurrente crediteuren

Totaal 9.
(4) 15.
(9) 16

8.6 Bedrag concurrente crediteuren

Het totaalbedrag komt uit op € 445.668,46. Het grootste deel hiervan komt voor rekening van het pensioenfonds.
(2) Inmiddels zijn andere vorderingen ingediend, waaronder een aanzienlijke vordering van CZ Zorgkantoren ten bedrage van € 821.006,83. Er zijn nu 11 vorderingen ingediend en voorlopig erkend, tot een totaalbedrag van € 1.239.127,71.
(3) Thans is nog een tweetal andere vorderingen ingediend. Er zijn daarmee 13 vorderingen ingediend en voorlopig erkend, tot een totaalbedrag van € 1.219.618,27.
(4) € 1.220.043,43
(9) € 1.220.986,05

8.7 Verwachte wijze van afwikkeling

Met het huidige boedelactief is het perspectief voor de schuldeisers slecht.

8.8 Werkzaamheden

9 Procedures

9.1 Naam wederpartij(en)

9.2 Aard procedures

9.3 Stand procedures

9.4 Werkzaamheden

10 Overig

10.1 Termijn afwikkeling faillissement

Niet bekend.

10.2 Plan van aanpak

De curator zal de administratie van gefailleerde onderzoeken en komt op basis daarvan in het volgende verslag met een plan van aanpak.
(2) De volgende acties hebben prioriteit en voor zover dit niet reeds is gebeurd zal de curator deze ter hand nemen:
- Te gelde maken activa gefailleerde;
- Procedure tegen D-Zorg wegens paulianeus / onrechtmatig handelen jegens gefailleerde;
- onderzoek naar onbehoorlijk bestuur.

(3) De activa zijn reeds te gelde gemaakt. Ook de procedure tegen D-Zorg is tot een einde gekomen (zie punt 7.7). Er is thans een juridische procedure geëntameerd tegen de (feitelijke) bestuurders van gefailleerde wegens onbehoorlijk bestuur.
(4) De curator focust zich thans op de lopende procedure tegen de bestuurders.
(6) Zie boven onder punt 7.5.
(7) Executeren kortgeding vonnis.
(8) Idem.
(9) Executeren vonnis in bodemzaak.
(10) Idem.

(13) Idem; zie boven voor wat betreft de (executoriale) verkoop van het beslagen en uit te winnen o.g..

10.3 Indiening volgend verslag

Eind september 2016.

Eind maart 2017

Eind juni 2017.

Eind september 2017.

10.4 Werkzaamheden