

31 augustus 2010

**Rapport over de oorzaken van het faillissement
en bevindingen van de curator**



The Entertainment Group

In het faillissement van The Entertainment Group B.V., alsmede de faillissementen van:

The Entertainment Group Publishing B.V.
The Entertainment Group Booking B.V.
The Entertainment Group Agency B.V.
The Entertainment Group Television B.V.
The Entertainment Group Concerts & Events B.V.
The Entertainment Group Music B.V.
Jean-Pierre Carlier Productions B.V.
Invisible Organizing B.V.
&
The Alternative Holding B.V.
The Alternative in Festivals B.V.
The Alternative in Concerts & Promotions B.V.
Laughing Tears B.V.
MSF Music B.V.

**Curator mr. J.A.H. Padberg
Holland Van Gijzen advocaten & notarissen LLP**

Inhoudsopgave

1	Inleiding	4
1.1	Achtergrond	4
1.2	Doel, opzet en verantwoording	4
1.3	Eindconclusies Oorzakenrapport	6
2	Onderscheid tussen de TEG vennootschappen	8
3	Juridisch kader en wettelijke bepalingen	9
3.1	Juridisch kader	9
3.2	Wettelijke bepalingen	10
4	Vaststelling onbehoorlijk bestuur op basis van 2:248 lid 2	10
4.1	Algemeen	10
4.2	Administratieverplichting	10
4.3	Publicatieverplichting	14
	4.3.1 Boekjaar 2006	14
	4.3.2 Boekjaar 2007	14
	4.3.3 Onbelangrijk verzuim	15
4.4	Conclusies ten aanzien van publicatieverplichting	17
5	Vaststelling onbehoorlijk bestuur op basis van 2: 248 lid 1 BW	17
5.1	Toets	17
5.2	Verstrekking leningen (Lab Venture c.s.)	18
5.3	(Roekeloze) overnames	19
	5.3.1 Nut en zakelijkheid aankoop TEG België	20
	5.3.2 Financiering acquisities	20
	5.3.3 Te hoog tempo van acquireren	21
5.4	Onttrekking 330.000 euro	22
5.5	Valsheid in geschrifte	22
5.6	Voortzetting verlieslatende onderneming	23
6	Causaal verband tussen onbehoorlijk bestuur en faillissement	24
6.1	Ten aanzien van de verwijten op basis van 2: 248 lid 2 BW	24
6.2	Ten aanzien van de verwijten op basis van 2: 248 lid 1 BW	25
7	Overzicht liquiditeit, solvabiliteit en operationele winstgevendheid	27
8	Aansprakelijkheid van de bestuurders en feitelijke (mede)beleidsbepalers	28
8.1	Historie van de formele bestuurders	28
8.2	Feitelijk (mede-) beleidsbepalers	28
9	Disculpatie en matiging schadevergoedingsplicht bestuurders	29
9.1	Disculpatie	29
9.2	Matiging	29
10	Aansprakelijkheid op basis van artikel 2: 9 BW en 6: 162 BW	30

11	Eindconclusies	30
	Bijlage 1 Tijdlijn	32
	Bijlage 2 Overzicht wettelijke artikelen	38
	Bijlage 3 Historisch overzicht formele bestuurders	42

1 Inleiding

1.1 *Achtergrond*

The Entertainment Group BV is op 22 september 2009 failliet verklaard door de Rechtbank Amsterdam met de benoeming van Mr. J.A.H. Padberg (Holland Van Gijzen advocaten & notarissen LLP) tot curator ("Curator"). Het faillissement is vooraf gegaan door een korte periode van surseance van betaling die The Entertainment Group BV op 15 september 2009 had verkregen, en waarbij Mr. Padberg werd aangesteld als bewindvoerder.

Het faillissement van de The Entertainment Group BV, omvat (naast The Entertainment Group BV zelf) de navolgende faillissementen:

- The Entertainment Group Publishing BV
- The Entertainment Group Booking BV
- The Entertainment Group Agency BV
- The Entertainment Group Television BV
- The Entertainment Group Concerts & Events BV
- The Entertainment Group Music BV
- Jean-Pierre Carlier Productions BV
- Invisible Organizing BV
- The Alternative Holding BV
- The Alternative in Festivals BV
- The Alternative in Concerts & Promotions BV
- Laughing Tears BV
- MSF Music BV

Vornoemde vennootschappen worden hierna tezamen aangeduid als "TEG" of "Curandi".

Als Bijlage 1 bij dit Eindrapport is een tijdelijk toegevoegd waarin de belangrijkste gebeurtenissen kort worden samengevat.

1.2 *Doel, opzet en verantwoording*

Op ondergetekende rust als Curator de taak om te onderzoeken wat de oorzaken van het faillissement van TEG zijn.

Zodra de oorzaken vaststaan, rust vervolgens op de Curator de taak te onderzoeken of er jegens bestuurders en/of eventuele medebeleidsbepalers (in de zin van art 2: 248 lid 7 BW) zodanige verwijten te maken zijn dat een en ander kwalificeert als kennelijk onbehoorlijk bestuur. Vervolgens dient er in geval van kennelijk behoorlijk bestuur te worden bepaald of er vorderingen tegen bestuurders en/of eventuele feitelijke (mede)beleidsbepalers dienen worden ingesteld.

Bij aanvang van het faillissement bestond er een beeld, mede gevoed door de media, dat het bij TEG een grote administratieve wanorde zou zijn en dat veel informatie en data verdwenen c.q. gewist zou zijn. Om te bepalen of dit geschetste beeld correct was heeft de Curator in overleg met de rechter-commissaris reeds bij aanvang van het faillissement de forensische accountants van IRS Forensic Services & Investigations BV ("IRS") er bij betrokken. In eerste instantie was hun taak het veiligstellen van alle (elektronische) data en achterhalen of er belangrijke delen ontbraken. Er is vastgesteld dat er geen sprake is van het stelselmatig zoekmaken c.q. wissen van data.

Ten aanzien van het onderzoek naar de oorzaken van het faillissement is de Curator eveneens bijgestaan door de forensische accountants van IRS. IRS heeft voor, en in nauw overleg met, de Curator als partijdeskundige een rapport opgesteld (het "Oorzakenrapport").

Het betreffende onderzoek heeft zich met name gericht op de volgende aspecten¹:

1. Vaststellen of is voldaan aan de administratieplicht;
2. Inzicht verschaffen in (achtergrond en ontwikkeling van) investeringen, leningen en verplichtingen die een substantiële invloed hebben gehad op de liquiditeitsontwikkeling, met name:
 - a. financieringsarrangementen met banken en andere financiers.
 - b. andere activiteiten aandeelhouders (Lab Ventures/DQ/Sweet Spot en gelieerde vennootschappen).
 - c. leningen, rekening-courantverhoudingen en onderlinge betalingen tussen TEG en gelieerde vennootschappen.
 - d. investeringen België.
3. Inzicht geven in wie betrokken zijn geweest bij de feitelijke leiding van TEG.

Het Oorzakenrapport bevat een zakelijke weergave van de feiten en omstandigheden die hebben geleid tot het faillissement van Curandi. Voorts bevat het Oorzakenrapport een deskundigenoordeel ten aanzien van de vraag in hoeverre de door Curandi gevoerde administratie voldoet aan de daartoe te stellen eisen ex artikel 2: 10 lid 1 BW.

Het Oorzakenrapport is tot stand gekomen na zorgvuldig onderzoek in de (financiële) administratie(s) van TEG, van notulen, jaarverslagen, email-boxen, due diligence rapporten en overige documenten en middels uitgebreide interviews met directie, aandeelhouders en enkele derden. De direct betrokkenen is - ten behoeve van wederhoor - de gelegenheid geboden om op de gespreksverslagen, alsmede op 2 versies van conceptrapportage van het Oorzakenrapport commentaar te geven. De meeste betrokkenen hebben van deze gelegenheid gebruik gemaakt. De samenwerking met betrokkenen is constructief geweest en er is geen sprake van tegenwerking geweest.

In verband met o.a. privacy aspecten wordt het Oorzakenrapport door de Curator niet openbaar gemaakt, behoudens openbaarmaking in eventuele juridische procedures, en wordt hieronder volstaan met het citeren van de meest relevante onderdelen. De aantoonbaar direct betrokkenen wordt de mogelijkheid geboden een afschrift van het Oorzakenrapport te verkrijgen.

¹ Zie p. 2 van het Oorzakenrapport

1.3 Eindconclusies Oorzakenrapport

De eindconclusies van het Oorzakenrapport worden hieronder integraal weergegeven:

Samenvatting bevindingen en conclusie

De drie jaren voorafgaande aan het faillissement TEG kenmerken zich vooral in 2007 en 2008 door het trachten te realiseren van (te) ambitieuze uitbreidingsplannen, terwijl 2009 sprake is van continue reorganisatie en inkrimping. In die drie jaren ontbreekt het structureel aan betrouwbare informatie over winst, schulden en vorderingen, liquiditeit en cashflow. Het is daardoor niet mogelijk strategische en operationele besluitvorming te baseren op toereikende financiële informatie. Meer concreet, of overnames, het verstrekken en aangaan van leningen en andere verplichtingen of het voortzetten van bepaalde activiteiten verenigbaar zijn met de financiële soliditeit van TEG kan daardoor niet of niet tijdig worden vastgesteld, althans niet op grond van betrouwbare financiële gegevens. In feite ontbreekt het aan de vereiste financiële beheersing, omdat niet is voldaan aan de administratieplicht zoals gesteld in artikel 2:10 BW; de omvang van de rechten en plichten van de vennootschap zijn het bestuur door een niet toereikende boekhouding onvoldoende bekend geweest. Uit het onderzoek blijkt dat de bestuurders al sinds half 2007 en de meeste aandeelhouders vanaf juni 2008 hebben geweten van de gebrekkige staat van de financiële functie en de daaruit voortvloeiende gebrekkige informatie en in 2007 en 2008 ambitieuze groeiplannen trachten te realiseren die door de werkelijke financiële situatie niet kunnen worden gedragen.

Binnen de genoemde drie jaar is op meerdere momenten sprake van liquiditeitskrapte, -tekort of -nood. Gedurende die jaren zijn er op meerdere momenten signalen geweest omtrent de penibele financiële situatie, maar is daarop niet, of niet toereikend, gereageerd. Al sinds 2006 is sprake van een negatief werkkapitaal. De jaren 2007 en 2008 zijn verlieslatend, en eind 2008 is de situatie zodanig verslechterd dat de kortlopende schulden het balanstotaal overtreffen; betalingen aan crediteuren blijven achter. In 2009 blijven de opbrengsten achter bij de verwachting en is de onderkende behoefte aan nieuwe bancaire financiering niet of niet voldoende gerealiseerd.

Het gebruik van gelden uit de operationele geldstroom voor het verrichten van investeringen, die veel minder rendabel blijken dan de op zich winstgevende Nederlandse kernactiviteit, hebben op de financiële draagkracht van TEG een te grote wissel getrokken en hebben het faillissement veroorzaakt. Voorbeelden zijn de zwaar verliesgevende deelneming TEG België, en het ongesecureerd financieren van activiteiten buiten de vennootschap, zoals het via TEG aandeelhouders gelieerde Sweet Spot, GRUMP en Lab Ventures Capital (hierna te noemen: "**Lab Ventures**"), zonder zicht te hebben op terugbetaling van die gelden, het ontvangen van een toereikende rentevergoeding of een andere risicovergoeding. De financiering van de buitenvennootschappelijke activiteiten heeft plaatsgevonden op instructie van aandeelhouders en diende uitsluitend het belang van die aandeelhouders.

De deelneming TEG België en de financiering van gelieerde buitenvennootschappelijke activiteiten hebben TEG in de drie jaar voorafgaande aan het faillissement meer dan 10 miljoen euro gekost. Naast TEG België zijn acquisities gedaan uit eigen middelen, zodat nog eens 5,5 miljoen euro aan de operationele kasstroom is onttrokken, zonder dat die acquisities substantieel hebben bijgedragen aan het resultaat of de liquiditeit. Onder meer vanwege het gebrek aan betrouwbare financiële informatie (tijdig, volledig en juist), is geen informatie voorhanden geweest, om tijdig bij te sturen.

Daarnaast zijn er veel aanwijzingen dat gebrek aan bestuurlijke daadkracht gedurende het laatste jaar voorafgaande aan het faillissement een oorzaak is. De bestuurders richten zich vooral op een strategische toekomstoriëntatie en stellen hun besluiten afhankelijk van de snel wisselende inzichten van aandeelhouders, terwijl noodzakelijk operationeel ingrijpen uitblijft;

er worden veel cashflow overzichten gemaakt, maar die dienen vooral de onderhandelingen met banken en investeerders in plaats van het bijsturen van de operatie.

De combinatie van een gebrek aan liquiditeit, het ontbreken van het noodzakelijke inzicht daarin gedurende de laatste drie jaren en het gebrek aan bestuurlijke daadkracht gedurende het laatste jaar, hebben te laat tot het besef geleid dat er rigoures ingegrepen moest worden. Voor zover er al is gestuurd, is dat gebeurd op vertrouwen dat niet gebaseerd is op solide financiële informatie. Op het moment dat de werkelijke financiële situatie blijkt, in augustus 2009, is het te laat.

Kortom, TEG is failliet gegaan doordat:

- ondernemingshandelingen zijn verricht, zoals het verstrekken van leningen en de aankoop van bedrijven, maar ook het aantrekken van bankfinanciering, zonder in staat te zijn te kunnen beoordelen of die handelingen in overeenstemming zijn met de financiële draagkracht en de behoeften van TEG, vanwege het structureel niet voldoen aan de administratieverplichting. Door dit verzuim blijkt niet tijdig dat de uitstroom van gelden de operationele instroom en het bankkrediet verre overstijgt;
- substantiële leningen zijn verstrekt aan zeer risicovolle zusterondernemingen vooral in de periode 2007 tot en met de eerste helft van 2008 zonder het stellen van zekerheden en zonder zicht te hebben op terugbetaling of ontvangst van rente, waardoor TEG na 2006 ongeveer 5 miljoen euro aan liquiditeit heeft verloren. Voor zover kan worden nagaan, dienen deze leningen uitsluitend het belang van de aandeelhouders van TEG;
- in de periode 2006 tot half 2008 bedrijven zijn aangekocht die per saldo nauwelijks bijdragen aan het operationele resultaat, of zoals in het geval van TEG België, materiële verliezen maken, waardoor TEG na 2006 ongeveer 10 miljoen euro aan liquiditeit heeft verloren;
- de leiding van TEG meer gericht is op de strategie van TEG op langere termijn of een verkoop op korte termijn, dan het leiden en op orde brengen van de operationele gang van zaken en daarom niet naar behoren ingrijpt op het moment dat de eerste signalen van insolventie kenbaar worden.

Voor de goede orde merken wij op dat wij ook op andere mogelijke oorzaken van het faillissement zijn geweest. Het faillissement zou mede veroorzaakt zijn door teruglopende verkoop en annuleringen vanwege de kredietcrisis en de negatieve berichtgeving over TEG in de media over de slechte financiële situatie, vooral door de Telegraaf. Wij zijn van mening dat dit omstandigheden zijn die niet bevorderlijk zijn geweest voor het behoud van continuïteit van TEG, maar niet het faillissement van TEG hebben veroorzaakt.

De Curator is met IRS van mening dat voornoemde oorzaken ook daadwerkelijk de oorzaken zijn van de ondergang van TEG en dat er - behoudens de eveneens verwijtbare schending van administratieplicht, publicatieverplichtingen en verwijtbare handelingen zoals genoemd onder hoofdstuk 5 - naar de mening van de Curator geen andere relevante oorzaken aangetroffen zijn die mede er toe hebben geleid dat TEG failliet is gegaan. De Curator onderschrijft derhalve volledig de conclusies van het Oorzakenrapport.

De rol van de pers, in bijzonder de negatieve berichten in de Telegraaf, alsmede de economische recessie wordt door enkele betrokkenen ook beschouwd als oorzaken van het faillissement. De Curator is evenwel van mening dat dit geen zelfstandige oorzaken van het faillissement zijn maar dat dit - althans zo lijkt het - wel heeft bijgedragen aan een snellere ondergang van TEG maar dat een uiteindelijk deconfiture onvermijdelijk was.

In het onderstaande ("**Eindrapport**") wordt weergegeven welke juridische conclusies naar het oordeel van de Curator dienen te worden verbonden aan het Oorzakenrapport ten aanzien van aansprakelijkheid van bestuurders en eventuele feitelijke (mede-)beleidsbepalers van Curandi.

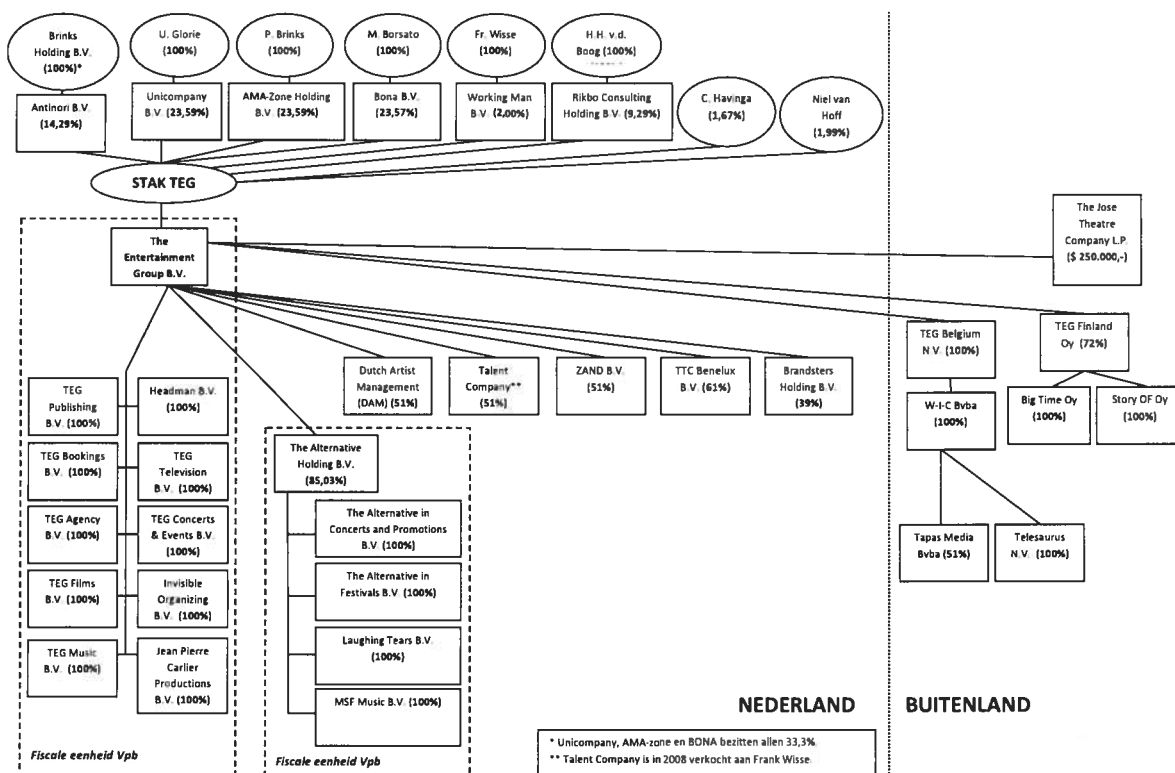
Evenals in het Oorzakenrapport zal daarbij in hoofdzaak aandacht worden besteed aan de onderwerpen zoals genoemd onder de hiervoor in paragraaf 1.2 genoemde punten 1 en 2.

In het kader van de beoordeling van bestuurdersaansprakelijkheden zal voorts aandacht worden besteed aan de vraag in hoeverre Curandi hebben voldaan aan hun verplichting tot tijdige en volledige publicatie van hun jaarrekeningen.

2 Onderscheid tussen de TEG vennootschappen

Zoals ook weergegeven in de faillissementsverslagen zijn Curandi onder te verdelen in de TEG-groep² en anderzijds de TA-groep³.

Voor de vennootschappelijke structuur wordt verwezen naar het hierna opgenomen structuuroverzicht.



² De TEG-groep bestaat uit: The Entertainment Group BV ("TEG"), alsmede The Entertainment Group Publishing BV ("TEGP"), The Entertainment Group Booking BV ("TEGB"), The Entertainment Group Agency BV ("TEGA"), The Entertainment Group Television BV ("TEGT"), The Entertainment Group Concerts & Events BV ("TEGC&E"), The Entertainment Group Music BV ("TEGM") Jean-Pierre Carlier Productions BV ("JPC") en Invisible Organizing BV ("Invisible")

³ De TA-groep bestaat uit: The Alternative Holding BV ("TAH"), The Alternative in Festivals BV ("TAF"), The Alternative in Concerts & Promotions BV ("TACP"), Laughing Tears B.V ("LT") en MSF Music BV ("MSF")

Voor de goede orde wordt vermeld dat de afwikkeling van de faillissementen van de TEG-groep geconsolideerd zal plaatsvinden. Hetzelfde geldt voor de afwikkeling van de faillissementen van de TA-groep.

Voor zover hierna wordt gesproken over het "faillissementstekort" dan heeft dit derhalve betrekking op het tekort bij de geconsolideerde afwikkeling van de faillissementen van de TEG-groep respectievelijk het tekort bij de geconsolideerde afwikkeling van de faillissementen van de TA-groep.

Het leeuwendeel van het tekort bevindt zich evenwel bij The Entertainment Group BV om reden dat de (externe) financiële stromen met name via deze vennootschap liepen.

Tot slot wordt opgemerkt dat The Entertainment Group BV en The Alternative Holding BV in het recente verleden enkele vennootschappen hebben aangekocht welke vennootschappen voordien dus niet behoorden tot de TEG-groep dan wel de TA-groep. Het onderzoek van IRS en de Curator heeft zich slechts uitgestrekt over de periode dat deze vennootschappen deel uit maken van de TEG-groep.

3 Juridisch kader en wettelijke bepalingen

3.1 Juridisch kader

Op basis van artikel 2: 248 BW kunnen bestuurders en feitelijke (mede)beleidsbepalers (hoofdelijk) aansprakelijk worden gehouden voor het tekort in het faillissement indien in de periode van drie jaar voorafgaande aan het faillissement sprake is van kennelijk onbehoorlijke taakvervulling en aannemelijk is dat dit een belangrijke oorzaak is van het faillissement.

In dit verband geldt dat in twee situaties *vaststaat* dat sprake is van onbehoorlijk bestuur, namelijk in de situatie dat een ontoereikende administratie is gevoerd (artikel 2: 10 BW) en niet is voldaan aan de publicatievoorschriften ter zake de jaarrekening (2: 394 BW).

In deze twee situaties wordt bovendien *vermoed* dat dit onbehoorlijke bestuur heeft geleid tot het faillissement.

De hier genoemde aansprakelijkheid is hoofdelijk hetgeen betekent dat ieder van de betreffende personen aansprakelijk is voor het gehele faillissementstekort, tenzij de betreffende bestuurder zich kan disculperen dan wel sprake is van gronden om de schadevergoedingsplicht van een specifieke bestuurder te matigen.

De opzet van dit Eindrapport is als volgt:

Allereerst wordt onderzocht in hoeverre sprake is van (kennelijk) onbehoorlijk bestuur bij Curandi in de drie jaren voorafgaande aan de faillissementen. In het kader van een praktische benadering worden in dat verband eerst de verwijten op basis van artikel 2: 248 lid 2 BW besproken. Vervolgens worden de verwijten op basis van artikel 2: 248 lid 1 BW besproken. Daarna wordt vastgesteld in hoeverre dit (kennelijk) onbehoorlijk bestuur heeft geleid tot het faillissement van Curandi.

Vervolgens is van belang in hoeverre gebleken is van omstandigheden op basis waarvan de afzonderlijke bestuurders zich zouden kunnen disculperen dan wel op basis waarvan termen aanwezig zijn voor eventuele matiging.

3.2 Wettelijke bepalingen

Voor het overzicht worden de relevante wettelijke bepalingen die in dit Eindrapport worden genoemd volledig weergegeven in.

4 Vaststelling onbehoorlijk bestuur op basis van 2:248 lid 2

4.1 Algemeen

Als gezegd bepaalt artikel 2: 248 lid 2 BW dat in twee situaties *vaststaat* dat sprake is van een onbehoorlijke taakvervulling.⁴

Kort gezegd, betreft het de situatie waarin sprake is geweest van een administratie die niet voldoet aan de eisen van artikel 2: 10 lid BW alsmede de situatie waarin de jaarcijfers niet tijdig zijn gedeponereerd bij de Kamer van Koophandel conform artikel 2: 394 BW.

In beide situaties geldt dat een onbelangrijk verzuim niet in aanmerking wordt genomen.

4.2 Administratieverplichting

Artikel 2: 10 lid 1 BW geeft - kort gezegd - aan dat het bestuur verplicht is een administratie te voeren waaruit te allen tijde de rechten en verplichtingen van de rechtspersoon kunnen worden gekend.

In de rechtspraak⁵ is deze norm nader uitgewerkt en is bepaald dat de gevoerde administratie voldoet "indien snel inzicht kan worden verkregen in de debiteuren- en crediteurenpositie op enig moment en deze posities en de stand van de liquiditeiten gezien de aard en omvang van de onderneming een redelijk inzicht geven in de vermogenspositie".

Hieruit volgt dat in de gehele "drie-jaarsperiode"⁶ de administratie dient te voldoen aan de daartoe gestelde eisen.⁷

Uit het Oorzakenrapport blijkt evident dat de administratie van Curandi niet heeft voldaan aan de beschreven vereisten. In dit verband wordt verwezen naar de conclusies die IRS in dit verband heeft getrokken in het Oorzakenrapport⁸:

"Gedurende de drie jaren voorafgaande aan het faillissement is sprake geweest van een niet of niet toereikend functionerende financiële administratie, ten gevolge waarvan te laat, onjuiste en onvolledige financiële informatie de bestuurders ter beschikking komt. In ieder geval vanaf half 2007 loopt de administratie achter en wordt daarmee in toenemende mate onbetrouwbaar; met name de situatie bij TEG België blijkt ondoorzichtig. Het aantal administraties is omvangrijk, de verwevenheid van die administraties is groot en bovendien is er grote verwevenheid met

⁴ waarbij wordt *vermoed* dat dit een belangrijke oorzaak is van het faillissement, zie hierna onder punt 6.1 van dit Eindrapport.

⁵ NJ 1993, 713, (Kempers en Sarper)

⁶ Zoals bedoeld in artikel 2: 248 BW

⁷ Tevens: Rechtspersonen (Losbl.) aant. 14b bij artikel 2:138 BW

⁸ Zie paragraaf 6.3 van het Oorzakenrapport

vennootschappen waar alleen maar via de aandeelhouders verbanden mee bestaan. Deze euvels zijn te allen tijde bekend geweest bij bestuurders en in een iets later stadium, maar in ieder geval vanaf juni 2008, als het resultaat 2007 bekend is, bij de meeste aandeelhouders. Besluiten met substantiële financiële gevolgen zijn genomen zonder te beschikken over betrouwbare informatie op grond waarvan bepaald kan worden of dergelijke besluiten verantwoord zijn, met alle gevolgen van dien.”

Ter adstructie vermeldt de Curator korthedshalve de belangrijkste bevindingen in dit verband.

Vastgesteld is dat geen inzicht bestond in de *rechten* van Curandi, ondermeer vanwege het feit dat:

- de Curandi gebruik maakten van afzonderlijke (grootboek)administraties met afzonderlijke debiteurennummers⁹;
- het facturatiesysteem niet aansloot op de geautomatiseerde administratie¹⁰;
- het ontbreken van een geautomatiseerd debiteurensysteem¹¹,
- een permanente achterstand was in de verwerking van de verkoopfacturen¹²;
- het ontbreken van een leningenadministratie¹³;
- het ontbreken van een contractsadministratie betreffende de (belangrijkste) artiesten;
- het ontbreken van een geïntegreerd facturatiesysteem¹⁴
- vertekening door intercompany relaties¹⁵
- het niet op structurele basis maken van voor- en nacalculaties¹⁶
- verschillende ouderdomslijsten debiteuren bestonden¹⁷

Evenmin bestond inzicht in de *verplichtingen* van Curandi. In dit verband verwijst de Curator ondermeer naar:

- het feit dat de verwachte te betalen kosten hooguit bij schatting bekend waren op de operationele afdelingen uit project- en administratiebegrotingen¹⁸;
- een permanente achterstand was in de verwerking van de inkoopfacturen¹⁹
- vaak meerdere begrotingen werden gehanteerd²⁰;
- het ontbreken van een (algemene)contractenadministratie en artiestencontractenadministratie²¹;
- het niet op structurele basis maken van voor- en nacalculaties bij grote projecten²²

⁹ Zie paragraaf 6.3.7 van het Oorzakenrapport, in het bijzonder punt 1 van de daar geciteerde tekst

¹⁰ Zie paragraaf 6.3.7 van het Oorzakenrapport, in het bijzonder punt 7 van de daar geciteerde tekst

¹¹ Zie paragraaf 6.3.7 van het Oorzakenrapport, in het bijzonder punt 5 van de daar geciteerde tekst

¹² Zie paragraaf 6.3.6 van het Oorzakenrapport

¹³ Zie paragraaf 6.3.5 van het Oorzakenrapport

¹⁴ Zie paragraaf 6.3.5 van het Oorzakenrapport

¹⁵ Zie paragraaf 6.3.7 van het Oorzakenrapport, in het bijzonder punt 18 van de daar geciteerde tekst

¹⁶ Zie paragraaf 6.3.4 van het Oorzakenrapport, in het bijzonder het eerst vermelde citaat

¹⁷ Zie paragraaf 6.3.4 van het Oorzakenrapport, in het bijzonder het tweede vermelde citaat

¹⁸ Zie paragraaf 6.3.4 van het Oorzakenrapport

¹⁹ Zie noot 12

²⁰ Zie noot 18

²¹ Zie paragraaf 6.3.4 van het Oorzakenrapport, in het bijzonder het tweede vermelde citaat

²² Zie noot 21

- verschillende ouderdomslijsten crediteuren bestonden²³;
- een orderadministratie ontbrak²⁴;

Daaraan kan worden toegevoegd dat de omvang van de onderneming dusdanig groot was waarbij talrijke, gedifferentieerde activiteiten werden ontplooid alsmede gedurende grote perioden de stand van de liquiditeiten zodanig krap was, dat bijzondere eisen kunnen worden gesteld aan het vereiste inzicht in de debiteuren en crediteuren (rechten en verplichtingen) van de door Curandi gevoerde onderneming.

Door het "aaneenrijgen" van aangekochte activiteiten ontstond daarentegen een veelheid van juridische entiteiten die ieder een eigen administratie voerden en die dat bovendien ook alle op andere wijze deden²⁵. Dat dit niet goed kon blijven gaan, moeten de bestuurders zich hebben gerealiseerd want begin 2009 is besloten over te gaan naar één administratie voor TEG. Dit betrof evenwel een zeer grote operatie met als gevolg dat er een nagenoeg volledige operationele verlamming van de finance afdeling optrad.

Daardoor bestond er bovendien gedurende een groot gedeelte van 2009 (tenminste april-juni) zelfs een financiële "black-out" periode waarin geen bedrijfsinformatie kon worden gerapporteerd.²⁶

Tegelijkertijd bestond er (tenminste in jaar 2009) een structurele en enorm nijpende liquiditeitsbehoefte doordat eenvoudigweg geen geld aanwezig was om alle crediteuren te voldoen. Door het ontbreken van enig financieel inzicht was echter niet duidelijk hoe groot deze liquiditeitsbehoefte werkelijk was.²⁷

Al met al bood de administratie een volstrekt ontoereikend inzicht in de werkelijke vermogenstoestand van de onderneming van Curandi en kon daaraan onvoldoende betrouwbare sturingsinformatie worden ontleend op basis waarvan passende bestuursbesluiten konden worden genomen.

Uit de gevoerde gesprekken blijkt dat de direct betrokkenen inzien dat de door Curandi gevoerde administratie tekort schoot.

Aandeelhouder:

*"De CFO werkte zo goed mogelijk aan stukken waaruit de verslaglegging en de financiën bleken. [....] Per maand leek het meer te worden, het ontwikkelde zich. Als ik u nu terugkijk was het een aaneenrijging van foutieve boekhoudkundige informatie geweest, denk ik nu."*²⁸

CEO:

"In de maandelijkse review-meetings werden de rapportages besproken die nog ongrijpbaar waren. Het was nog de vraag hoe we het deden. En we liepen structureel

²³ Zie noot 21

²⁴ Zie paragraaf 6.3.4 van het Oorzakenrapport, in het bijzonder het derde en vijfde vermelde citaat

²⁵ Zie paragraaf 6.3.3 van het Oorzakenrapport, in het bijzonder het eerst vermelde citaat alsmede paragraaf 6.3.7 van het Oorzakenrapport, in het bijzonder punt 1 van de daar geciteerde tekst

²⁶ Zie paragraaf 6.3.2 van het Oorzakenrapport

²⁷ Zie paragraaf 6.3.6. van het Oorzakenrapport met name de eerste en tweede alinea

²⁸ Zie paragraaf 6.3.2 tweede citaat

achter, waar dan activiteiten van artiesten in het vooruitzicht werden gesteld om optimistisch te blijven.”²⁹

CEO:

“Voor mij kwam het als een verrassing, twee miljoen minder. Maar voor de toenmalige [toevoeging Curator] CEO ook. Hij is daar erg van geschrokken. Hij kwam er toen achter dat de financiële huishouding niet klopte, en dat we veel slechter hadden gedraaid dan we tot dan toe dachten.”³⁰

CEO:

“Dus ik zat in de maanden maart, april, mei (IRS: 2009) zonder financiële informatie”.³¹

CFO:

“De volledigheid van de administratie kon als gevolg daarvan niet voor worden ingestaan.”³²

CEO:

“De eerste prioriteit was de administratie op orde te krijgen.”³³

Controllor:

“De kwaliteit van de administratie was in de basis onvoldoende, veel extracomptabel aangeleverd door de divisie managers.”³⁴

Aandeelhouder:

“Pas in juni 2008 werd voor het eerst duidelijk dat we over 2007 geen winst hadden gemaakt van twee miljoen, maar juist een verlies van twee miljoen. Achteraf heeft PWC geconstateerd dat dat te maken had met de wanorde in de administratie en ook dat België een enorme impact heeft gehad.”³⁵

Controllor:

“Als ik cash/vermogen in kaart had moeten brengen zou me dat vele dagen hebben gekost en zou ik alleen kunnen werken met prognoses/info vanuit de organisatie en dus niet verifieerbaar. Dit was niet uit Exact te halen. Er was gewoon geen betrouwbare boekhouding.”³⁶

Accountant:

“Rekening houdend met de omvang van de organisatie kwalificeren wij de huidige interne beheersing nog steeds als onvoldoende.”³⁷

²⁹ Zie paragraaf 6.3.2 vierde citaat

³⁰ Zie paragraaf 6.3.2 vijfde citaat

³¹ Zie paragraaf 6.3.2 zesde citaat

³² Zie noot 24

³³ Zie paragraaf 6.3.4 van het Oorzakenrapport

³⁴ Zie noot 33

³⁵ Zie paragraaf 6.3.6 van het Oorzakenrapport, het eerste vermelde citaat

³⁶ Zie paragraaf 6.3.6 van het Oorzakenrapport, het derde vermelde citaat

³⁷ Zie paragraaf 6.3.3 eerste citaat

Accountant:

“Tijdens onze eindejaarscontrole, die wij in het voorjaar van 2009 hebben uitgevoerd, hebben wij geconstateerd dat de directie nog slechts beperkte actie heeft ondernomen op de door ons genoemde aandachtspunten.”³⁸

Naar het oordeel van de Curator kunnen de geconstateerde gebreken in de gevoerde administratie niet worden gekwalificeerd als “onbelangrijke verzuimen” zoals bedoeld in artikel 2: 248 lid 2 BW.

Gelet op het aantal en de ernst van de geconstateerde gebreken en het feit dat daardoor niet op korte termijn kon worden beschikt over betrouwbare bedrijfsinformatie terwijl de onderneming zich zeer snel uitbreidde en diversifieerde en gedurende langere periode in grote liquiditeitsnood verkeerde, is geen sprake van een “onbelangrijk verzuim” maar moet veeleer worden geconcludeerd dat de gevoerde administratie fundamenteel ondeugdelijk was.

4.3 Publicatieverplichting

Artikel 2: 394 lid 5 BW schrijft voor dat iedere rechtspersoon uiterlijk binnen dertien maanden na het betreffende boekjaar verplicht is tot openbaarmaking van haar jaarrekening door middel van deponering bij de Kamer van Koophandel.

Artikel 2: 392 lid 1 BW geeft aan dat het bestuur ondermeer (en voor zover geen vrijstelling geldt op basis van artikel 2: 396/397 BW) een accountantsverklaring dan wel een verklaring waarom deze ontbreekt dient toe te voegen aan de jaarrekening.

Artikel 2: 394 lid 4 BW bepaalt dat de gegevens zoals bedoeld in artikel 2: 392 BW op dezelfde wijze en gelijktijdig met de jaarrekening openbaar dient te worden gemaakt.

Artikel 2: 394 lid 2 BW geeft ten slotte aan dat een jaarrekening die niet binnen twee maanden na afloop van de voorgeschreven termijn overeenkomstig de wettelijke voorschriften is vastgesteld door de algemene vergadering van aandeelhouders, door het bestuur onverwijld openbaar wordt gemaakt waarbij op de jaarrekening wordt vermeld dat zij nog niet is vastgesteld.

4.3.1 Boekjaar 2006

Ten aanzien van 2006 blijkt uit de registers van de Kamer van Koophandel dat ten aanzien van de navolgende vennootschappen de jaarrekeningen zijn gedeponerd op de volgende data en wijzen:

The Alternative Holding BV	14 september 2009
The Alternative in Concerts & Promotions BV	14 september 2009
The Alternative in Festivals BV	14 september 2009
Laughing Tears BV	14 september 2009

Hieruit blijkt dat ten aanzien van deze vennootschappen sprake is van een overschrijding van 20 maanden van de termijn zoals genoemd in artikel 2: 394 lid 4 BW.

4.3.2 Boekjaar 2007

Ten aanzien van 2007 blijkt uit de registers van de Kamer van Koophandel dat ten aanzien van Curandi de jaarrekeningen zijn gedeponerd op de volgende data en wijzen:

³⁸ Accountantsverslag 2008 d.d. 16 april 2009

Jean-Pierre Carlier Productions BV	9 april 2008 (definitieve jaarcijfers)
The Entertainment Group BV	4 februari 2009 (voorlopige jaarcijfers)
The Entertainment Group Publishing BV	4 februari 2009 (voorlopige jaarcijfers)
The Entertainment Group Booking BV	4 februari 2009 (voorlopige jaarcijfers)
The Entertainment Group Agency BV	4 februari 2009 (voorlopige jaarcijfers)
The Entertainment Group Television BV	4 februari 2009 (voorlopige jaarcijfers)
The Entertainment Group Concerts & Events BV	4 februari 2009 (voorlopige jaarcijfers)
The Entertainment Group Music BV	4 februari 2009 (voorlopige jaarcijfers)
The Alternative Holding BV	4 februari 2009 (voorlopige jaarcijfers)
The Alternative in Festivals BV	4 februari 2009 (voorlopige jaarcijfers)
The Alternative in Concerts & Promotions BV	4 februari 2009 (voorlopige jaarcijfers)
Laughing Tears BV	5 februari 2009 (voorlopige jaarcijfers)
MSF Music BV	24 februari 2009 (voorlopige jaarcijfers)
Invisible Organizing BV	30 september 2009 (definitieve jaarcijfers)

Met de term “voorlopige jaarcijfers” wordt bedoeld dat bij de Kamer van Koophandel een concept-jaarrekening is gedeponereerd die geen accountantsverklaring bevat noch de mededeling waarom deze ontbreekt, welke niet is ondertekend door het bestuur en welke - voor zover de Curator heeft kunnen vaststellen - niet is vastgesteld door de algemene vergadering van aandeelhouders, en waarbij geen vermelding is gevoegd dat deze vaststelling ontbreekt.

Uitsluitend ten aanzien van The Entertainment Group BV bestond de verplichting tot het publiceren van een accountantsverklaring. Voor de andere vennootschappen gold dit niet.

Uit het bovenstaande volgt dat ter zake van de jaarrekening 2007 sprake is van de volgende schendingen van artikel 2: 394 BW:

- Ten aanzien van The Entertainment Group BV is geen accountantsverklaring (dan wel de vermelding waarom deze ontbreekt) gepubliceerd;
- Ten aanzien van alle genoemde vennootschappen behoudens Jean Pierre Carlier Productions BV en Invisible Organizing BV is de jaarrekening niet ondertekend door het bestuur terwijl voorts de jaarrekening niet is vastgesteld door de algemene vergadering van aandeelhouders en een verklaring dat de jaarrekening niet is vastgesteld ontbreekt;
- Ten aanzien van Invisible Organizing BV de publicatietermijn is overschreden met 8 maanden;
- Ten aanzien van MSF BV de publicatietermijn is overschreden met 24 dagen;
- Ten aanzien van Laughing Tears BV de publicatietermijn is overschreden met 5 dagen;
- Ten aanzien van de overige vennootschappen uit de TEG-groep en de TA-groep de publicatietermijn is overschreven met 4 dagen;

4.3.3 Onbelangrijk verzuim

De rechtspraak geeft het volgende beeld ten aanzien van de vraag wanneer sprake kan zijn van een “onbelangrijk verzuim” in de zin van artikel 2: 248 lid 2 BW bij het niet voldoen aan de publicatieverplichting van 2: 394 BW:

- een tijdsoverschrijding van enkele dagen kwalificeert als een onbelangrijk verzuim³⁹;

³⁹ NJ 1993, 713 (Brens q.q./Sarper)

- het hangt af van de omstandigheden van het geval (te stellen door de bestuurder) of een grotere (maar nog steeds beperkte) tijdsoverschrijding dan enkele dagen nog steeds als een onbelangrijk verzuim kan gelden⁴⁰;
- voor zover vaststaat dat de gepubliceerde gegevens correct zijn, kan het enkele ontbreken van een accountantsverklaring (of de mededeling waarom deze ontbreekt) onder omstandigheden gelden als een onbelangrijk verzuim.⁴¹

Naar het oordeel van de Curator kan ten aanzien van boven beschreven verzuimen niet worden gesproken van "onbelangrijke verzuimen".

Ten aanzien van de jaarrekeningen over 2006 van The Alternative Holding BV, The Alternative in Concerts & Promotions BV, The Alternative in Festivals BV en Laughing Tears BV geldt dat sprake is van een *overschrijding* van meer dan 20 maanden. In dit verband is niet gebleken van bijzondere omstandigheden op basis waarvan kan worden gesteld dat sprake is van een onbelangrijk verzuim.

Hetzelfde geldt voor de overschrijding van 8 maanden respectievelijk 24 dagen ter zake de publicatietermijn van de jaarrekening over 2007 van Invisible Organizing BV, respectievelijk MSF Music BV.

De overschrijding van de publicatietermijn betreffende de jaarrekening 2007 van de overige genoemde vennootschappen (behoudens Jean Pierre Carlier Productions BV) bedraagt slechts enkele dagen en zou op zichzelf bezien kwalificeren als een onbelangrijk verzuim.

Het *ontbreken van een accountantsverklaring* (dan wel de mededeling waarom deze ontbreekt) bij de jaarrekening 2007 van The Entertainment Group BV geldt naar het oordeel van de Curator daarentegen niet als een onbelangrijk verzuim. Het staat vast dat de gedeponeerde concept jaarcijfers nog "onvolkomen" waren en nadien nog zeer substantieel zijn gewijzigd,⁴² terwijl bovendien is gebleken dat de boekhouding over 2007 nooit is afgesloten. Illustratief is dat de (op 4 februari 2009) gedeponeerde conceptcijfers 2007 melding maken van een negatief resultaat van 1.1 mio euro terwijl in het accountantsverslag 2008 (d.d. 16 april 2009) dit verlies is bijgesteld tot bijna 2 mio euro. In dit verband geldt dat toelichting op het ontbreken van de accountantsverklaring (welke ondermeer werd onthouden in verband met onzekerheid over continuïteit) aan derden duidelijkheid had kunnen verschaffen over de penibele financiële staat van de onderneming. Aldus doet de hiervoor genoemde mogelijke uitzondering zoals geformuleerd in de rechtspraak zich hier niet voor.

Het *niet ondertekenen*, alsmede het *ontbreken van de mededeling* dat de jaarrekening niet is vastgesteld door de aandeelhouders beschouwt de Curator onder de gegeven omstandigheden evenmin als onbelangrijk verzuimen. Naar het oordeel van de Curator zou hiervan sprake kunnen zijn indien de boekhouding is afgesloten, het proces van het opmaken van de jaarrekening volledig is doorlopen en dit heeft geresulteerd in definitieve jaarrekening waarvan nog slechts de ondertekening en de vaststelling (dan wel de mededeling waarom deze er niet is) ontbreken.

⁴⁰ NJ 1996, 406 (Pfenning/Niederer q.q.) in welke situatie sprake was van een overschrijding van 17 dagen

⁴¹ NJ 2007, 2 (Van Schilt/Jansen q.q.)

⁴² Zie paragraaf 6.3.8 p. 37 3^e alinea van het Oorzakenrapport

Een dergelijke situatie doet zich hier niet voor. Daarentegen moet worden geconstateerd dat het proces van totstandkoming nog niet was afgerond en eenvoudigweg het op dat moment beschikbare concept is gedeponereerd terwijl er op dat moment nog grote onzekerheden waren.

4.4 Conclusies ten aanzien van publicatieverplichting

Artikel 2: 248 lid 2 BW bepaalt dat bij schending van de verplichtingen van 2: 394 BW *vast staat* dat sprake is van onbehoorlijk bestuur⁴³.

Ten aanzien van de publicatie van de jaarcijfers 2006 van The Alternative Holding BV, The Alternative in Concerts & Promotions BV, The Alternative in Festivals BV en Laughing Tears BV is sprake geweest van een aanzienlijke overschrijding van de termijn van artikel 2: 394 lid 5 BW.

Bij de publicatie van de jaarcijfers 2007 is door alle Curandi (behoudens Jean Pierre Carlier Productions BV) niet voldaan aan de vereisten van 2: 394 BW. De jaarrekeningen zijn immers niet ondertekend door het bestuur en de jaarcijfers zijn niet vastgesteld terwijl daarnaast de mededeling dat deze niet zijn vastgesteld ontbreekt.

Bij publicatie van de jaarrekening 2007 van The Entertainment Group BV ontbreekt bovendien de verplichte accountantsverklaring (dan wel de mededeling waarom deze ontbreekt). Nu de gedeponeerde stukken niet voldoen aan de vereisten van artikel 2: 394 BW is de conclusie dat de jaarrekeningen 2007 niet binnen de termijn van 2: 394 lid 5 BW zijn gepubliceerd.

Op basis van bovengenoemde gebreken moet worden geconcludeerd dat ten aanzien van alle Curandi (behalve Jean Pierre Carlier Productions BV) sprake is van onbehoorlijk bestuur op basis van artikel 2: 248 lid 2 jo 2: 394 BW.

Ten overvloede wordt opgemerkt dat het gemaakte onderscheid tussen de diverse vennootschappen steeds moet worden gerelativeerd aangezien veruit het grootste faillissementstekort zich bevindt bij The Entertainment Group BV.

5 Vaststelling onbehoorlijk bestuur op basis van 2: 248 lid 1 BW

5.1 Toets

Naast de twee specifieke gevallen van onbehoorlijk bestuur zoals beschreven in artikel 2: 248 lid 2 BW dient te worden onderzocht of er tevens *andere* feiten en omstandigheden zijn die (op basis van artikel 2: 248 lid 1 BW) leiden tot de conclusie dat sprake is van (kennelijk) onbehoorlijk bestuur van Curandi.

⁴³ Met dien verstande dat daarmee niet *vast staat* dat dit onbehoorlijk bestuur heeft geleid tot het faillissement (zie hierna onder 6.1)

In de rechtspraak is in dit verband de norm ontwikkeld dat sprake is geweest van (kennelijk) onbehoorlijk bestuur indien "geen enkel redelijk denkend bestuurder - onder dezelfde omstandigheden - aldus gehandeld zal hebben".⁴⁴

Ten aanzien van een aantal feiten en omstandigheden zoals genoemd in het Oorzakenrapport kan de vraag worden gesteld of deze voldoen aan het hiervoor beschreven criterium.

Naar het oordeel van de Curator voldoet een aantal bestuurshandelingen van Curandi ook daadwerkelijk aan dit criterium van verwijtbaar bestuurshandelen.

5.2 Verstreking leningen (Lab Venture c.s.)

Zoals vermeld in paragraaf 6.4 van het Oorzakenrapport bestaan per datum faillissement drie vorderingen op de navolgende vennootschappen:

- | | |
|-------------------|----------------|
| • Sweet Spot BV | 1.511.000 euro |
| • Lab Ventures BV | 672.000 euro |
| • GRUMP BV | 2.797.000 euro |

Zoals aangegeven in het Oorzakenrapport bestond er geen zakelijke reden voor Curandi (specifiek: The Entertainment Group BV) om de betreffende leningen te verstrekken.

De betreffende vennootschappen zijn niet organisatorisch of economisch verbonden met Curandi en zijn niet te beschouwen als groepsmaatschappijen als bedoeld in artikel 2: 24b BW. Curandi en de betreffende vennootschappen zijn daarentegen wel "bovenlangs" aan elkaar verbonden nu de aandelen (indirect) worden gehouden door (merendeels) dezelfde aandeelhouders.

De betreffende leningen zijn voorts verstrekt zonder dat deze werden geformaliseerd in leningsovereenkomsten en zonder dat hiervoor zakelijke afspraken werden gemaakt. Eerst op aandringen van de accountant is op een veel later moment een aantal leningsovereenkomsten opgesteld. Op geen enkel moment zijn zekerheden bedongen van de betreffende leningnemers.

Tegelijkertijd moet worden geconstateerd dat ten tijde van het verstrekken van de hiervoor bedoelde bedragen Curandi van hun kant grote behoefte hadden aan liquide middelen.

Tekenend in dit verband is dat op 29 juli 2008 door The Entertainment Group BV een bedrag van 350.000 euro (in twee tranches) is geleend aan Lab Ventures BV kort nadat - tot verbijstering van betrokkenen - is gebleken dat Curandi over 2007 een verlies hadden geleden van 2 miljoen euro.⁴⁵

Eveneens illustratief is dat in 2009, op het moment dat Curandi technisch failliet was en niet meer in staat was tot betaling van haar eigen crediteuren, kosten zijn betaald (waaronder tuinonderhoud, beveiliging, elektra en crediteurenvorderingen) ten behoeve van GRUMP BV (voor een bedrag van ongeveer 140.000 euro) en Lab Ventures BV (voor een bedrag van ruim 300.000 euro).

⁴⁴ NJ 2001, 454 (Panmo)

⁴⁵ Zie paragraaf 6.1 (tijdlijn) en de email d.d. 29 juli 2008 zoals afgedrukt in 6.4 van het Oorzakenrapport

Bovendien is van belang dat de verstrekking van de bovengenoemde bedragen plaatsvond terwijl de betrokkenen zich realiseerden dat de administratie van Curandi tekortschoot en alleen al om die reden (en los van concreet gebleken contra-indicaties) volstrekt onzeker was of Curandi dit geld wel konden missen.

Niet is gebleken dat het bestuur van Curandi op het moment dat zij in financiële nood verkeerde ook maar enige noemenswaardige incassomaatregelen heeft getroffen ter inning van de betreffende vorderingen. Evenmin is gebleken dat het bestuur serieus heeft onderzocht en vastgesteld dat dergelijke maatregelen zinloos zouden zijn.

Gelet op het feit dat Curandi en de andere genoemde vennootschappen zijn verbonden via aandeelhoudersbezit en het feit dat deze geldverstrekking plaatsvond op het moment dat betrokkenen wisten dan wel moesten weten dat Curandi deze liquide middelen niet konden missen, is de Curator van oordeel dat in dit verband sprake is van een ontoelaatbare belangenverstrengeling.

Ten aanzien van de lening ad 1,5 mio euro aan Sweet Spot BV geldt overigens nog het volgende.

Uit het onderzoek blijkt dat Sweet Spot BV 96,36 procent van de aandelen in DQ BV houdt welke vennootschap op haar beurt (middellijk) aandelen hield in 2WayTraffic BV ("2WT").

Na de succesvolle verkoop van de aandelen in 2WT heeft op 10 juni 2008 een dividenduitkering van bijna 4 miljoen euro plaatsgevonden door DQ BV aan Sweet Spot BV. Laatstgenoemde vennootschap heeft dit bedrag vervolgens uitgekeerd aan haar eigen aandeelhouders. Op of omstreeks hetzelfde moment heeft Sweet Spot BV een bedrag van 2.4 mio euro betaald aan (deels gelieerde) schuldeisers.

Aldus moet worden geconstateerd dat Sweet Spot BV een uitkering deed van 4 mio euro aan haar aandeelhouders, een bedrag van 2.4 mio euro betaalde aan schuldeisers en tegelijkertijd de vordering ad 1.5 mio euro van The Entertainment Group BV op Sweet Spot BV (bewust) onbetaald liet.

Voorshands stelt de Curator zich op het standpunt dat deze dividenduitkering paulianeus c.q. onrechtmatig is jegens The Entertainment Group BV aangezien als gevolg hiervan moedwillig de (hoger gerangschikte) vordering van The Entertainment Group BV onbetaald is gebleven.

5.3 (Roekeloze) overnames

In paragraaf 6.5 van het Oorzakenrapport is beschreven dat de onderneming van Curandi zich vanaf 2007 in hoog tempo heeft uitgebreid door middel van acquisities.

Opgemerkt wordt dat dikwijls geen of in ieder geval geen diepgaande due diligence plaatsvindt. Evenmin is duidelijk geworden of steeds voorafgaand is onderzocht in hoeverre de nieuwe activiteiten konden worden ingepast in de bestaande organisatiestructuur.

Daarnaast hebben betrokkenen twijfels geuit over het nut en de bijdrage van de acquisities en de zakelijkheid van de betaalde prijzen.

Ten slotte wordt vastgesteld dat de nieuwe deelnemingen per saldo geen toevoegde waarde hebben gehad. Ten aanzien van de acquisitie van TEG België is gebleken dat deze tamelijk desastreus heeft uitgepakt.

5.3.1 Nut en zakelijkheid aankoop TEG België

Hoewel ten aanzien van meerdere acquisities onzeker is of ten tijde van aankoop een gerechtvaardigd vertrouwen kon bestaan dat deze in strategische en financiële zin toegevoegde waarde zouden hebben, geldt dit het sterkst ten aanzien van de aankoop van Telesaurus, onderdeel van TEG België, en de daarmee verband houdende houdende vennootschappen.

Ten aanzien van de overgenomen activiteiten is weliswaar een due diligence onderzoek verricht, en daaruit zijn geen onoverkomelijke bezwaren gebleken, maar tegelijkertijd moet worden vastgesteld dat voor de leiding van TEG voorzienbaar was dat zij - gelet op de aard van de activiteiten, de afstand, en haar eigen interne en administratieve organisatie - niet in staat zou zijn om deze activiteiten op juiste wijze te integreren in haar eigen onderneming.

De betreffende acquisitie in België betrof in de kern de koop van een bestaande televisieproducent, die zich met name toelegde op "VPRO-achtige" programma's. In dit verband bestond de intentie om - naast deze televisieactiviteiten - een vergelijkbare organisatie als die van TEG in Nederland te "bouwen".

Vastgesteld moet worden dat TEG op het moment van aankoop geen enkele substantiële ervaring had met televisieproductie. Daarnaast is van belang dat deze activiteiten weliswaar in het strategische totaalconcept pasten, maar dan met name als een laatste ontbrekende element in het verkopen van een "totaalconcept" van de aangesloten artiesten. Dit veronderstelt dat eerst de kernactiviteit van TEG een voldoende stevige financiële en organisatorische basis zou moeten hebben voordat de enigszins a-typische televisieactiviteiten daaraan zouden worden toegevoegd.

Deze stevige financiële en organisatorische basis is echter noch in Nederland noch in België aanwezig. De financiële functie van TEG België was bij aanvang vrijwel non-existent. De geacquireerde onderneming ontplooidde op het moment van aankoop niet of nauwelijks activiteiten die met TEG vergelijkbaar waren. Deze activiteiten zouden vanaf aankoop vanaf de grond af aan (en feitelijk vanuit Nederland aangezien daar de expertise aanwezig was) moeten worden opgebouwd. Echter, TEG Nederland had geen ervaring met het vanuit Nederland opbouwen van buitenlandse activiteiten; de enige andere buitenlandactiviteit te Finland draaide al succesvol autonoom voordat daarin een participatie werd genomen.

Op basis van het ontbreken van "TEG-activiteiten" in België en het vanuit Nederland opbouwen van deze tamelijk grootschalige (en cultuurgebonden) activiteiten, de op dat moment nog wankel organisatorische basis van TEG Nederland, alsmede de premature aankoop van televisieactiviteiten trekt de Curator de conclusie dat "geen redelijk handelend bestuurder" hetzelfde gehandeld zou hebben en een dergelijk aankoopbeslissing had genomen.

Ten aanzien van de uiteindelijke afwikkeling van TEG België merkt de Curator nog op dat niet kan worden gezegd dat dit nodeloze schade heeft toegebracht aan Curandi. Weliswaar is de gekozen oplossing (in de kern een crediteurenakkoord) duurder dan een faillissement, maar anderzijds geldt dat niet valt uit te sluiten dat een faillissement en het onbetaald blijven van toeleveranciers negatieve gevolgen zou hebben gehad voor de continuïteit van de bedrijfsvoering in Nederland).

5.3.2 Financiering acquisities

Los van de vraag in hoeverre de verrichte acquisities voldoende rendabele en strategisch verantwoorde activiteiten betroffen kan worden vastgesteld dat *de wijze van financiering* onverantwoord heeft plaatsgevonden. Gebleken is dat de financiering plaatsvond uit cash die beschikbaar kwam uit ticketverkoop terwijl het evenement nog moest plaatsvinden, en er nog omvangrijke kosten moesten worden gemaakt (en in het verleden al meerdere malen onvoorziene kosten waren op gekomen) zodat het op dat moment onzeker was of er überhaupt een positief resultaat zou worden behaald.

In dit verband is voorts niet gebleken dat er ten aanzien van de betreffende acquisities een zodanige urgentie tot aankoop bestond dat het gerechtvaardigd was om grote financieringsrisico's te nemen. Dit gold met name voor de activiteiten van TEG België zoals hiervoor beschreven.⁴⁶

5.3.3 Te hoog tempo van acquireren

Naast de vraag in hoeverre de acquisities op zichzelf als voldoende zakelijke investeringen konden worden beschouwd, en of de wijze van financieren verantwoord was, geldt ten slotte het verwijt dat het tempo van acquireren zo hoog lag dat er geen tijd en mogelijkheden waren om de (concern)organisatie van Curandi aan te passen en de nieuwe acquisities te *integreren*.

Controller

"Vroeger was het een klein bedrijf waarvan de organisatie/back-office niet is meegegroeid bij de groei van het bedrijf".⁴⁷

Accountant

"In onze managementletter van vorig jaar (Curator: bedoeld is 2007) berichtten wij u, dat de organisatiestructuur van TEG niet volledig de gewijzigde bedrijfsactiviteiten afspiegelt. Deze situatie leidt tot inefficiënties, beperkte financiële transparantie en onnodige kosten (samenhangend met bijvoorbeeld het voeren van diverse administraties). U hebt de intentie uitgesproken de groepsstructuur te vereenvoudigen.

In 2008 heeft TEG een aantal nieuwe ondernemingen verkregen of opgericht. (...) Door het grote aantal interne aandachtsgebieden heeft u beperkte vooruitgang geboekt met de vereenvoudiging van de organisatiestructuur. Door de uitbreiding van activiteiten in 2008 is de urgentie van vereenvoudiging van organisatiestructuur en aansturingsmodel urgenter geworden."⁴⁸

Uit dit laatste citaat blijkt dat de betrokken accountant al in 2007 heeft gewezen op de noodzaak tot integratie en vereenvoudiging van de administraties betreffende de nieuwe activiteiten. Desondanks is in 2008 prioriteit gegeven aan een verdere uitbreiding van de activiteiten met liefst vier acquisities in de eerste zes maanden alsmede een uitbreiding van een minderheidsbelang naar een meerderheidsbelang. Het gevolg daarvan is geweest dat geen ruimte bestond voor alom noodzakelijk geachte integratie van eerder aangekocht of gestarte

⁴⁶ Daaraan kan nog worden toegevoegd dat de wijze waarop de acquisitie in België werd vormgegeven tot gevolg had dat de bestaande (Belgische) bancaire financiering niet kon worden overgenomen hetgeen nog eens een aanvullende financieringslast voor TEG tot gevolg had.

⁴⁷ Zie paragraaf 6.3.6 derde citaat van het Oorzakenrapport

⁴⁸ Zie paragraaf 6.3.1 van het Oorzakenrapport

activiteiten, maar juist de noodzaak deze integratie en aanpassingen in de organisatiestructuur alleen maar verder werd vergroot.

Gelet op de onverantwoorde wijze van de financiering alsmede het (voorzienbare) onvermogen om nieuwe acquisities op adequate wijze in te passen in de bestaande onderneming stelt de Curator zich op het standpunt dat ten aanzien van de betreffende acquisities sprake is geweest van roekeloos handelen.

5.4 *Onttrekking 330.000 euro*

Zoals beschreven in paragraaf 6.2.6 van het Oorzakenrapport is in februari 2009 een bankrekening geopend bij Staalbankiers N.V.

Deze bankrekening was bestemd om geldstromen aan het oog van (de bestaande bancaire financier) ABN Amro Bank N.V. te onttrekken.

Het was de bedoeling om een saldo (althans opvraagbare gelden) van de rekening bij de ABN Amro Bank N.V. over te boeken naar deze nieuwe bankrekening. Teneinde te voorkomen dat deze overboeking zou opvallen bij ABN Amro Bank N.V. is het betreffende bedrag eerst (op 9 februari 2009) overgemaakt op de bankrekening van de persoonlijke vennootschap van L.H. Weijzig, met de kennelijke bedoeling om dit bedrag door te storten naar de nieuwe bankrekening.

Een bedrag ter grootte van 304.250 euro is echter nooit doorgestort op de betreffende bankrekening, doch is zonder recht of titel achtergehouden en derhalve door Weijzig (althans via zijn persoonlijke vennootschap) verduisterd.

In het verlengde hiervan is gebleken dat Weijzig voor ongeveer 10.000 euro aan privékosten ten laste van curanda heeft gebracht.

De betreffende onttrekking en privé betalingen kwalificeren onmiskenbaar als onbehoorlijk bestuur, terwijl de onttrekking bovendien een strafbaar feit betreft.

Ten overvloede wordt opgemerkt dat de onttrekking en betalingen plaatsvonden in een periode van grote financiële nood van Curandi, waarbij nota bene Weijzig als CFO zelf moest constateren dat het nagenoeg onmogelijk was om aanvullende bancaire financiering te verkrijgen.

Volledigheidshalve wordt opgemerkt dat de Curator de genoemde bedragen (alsmede een onterecht uitbetaalde managementfee) in rechte vordert van Weijzig. Ten aanzien van de onttrekking heeft de Curator tevens aangifte gedaan bij het openbaar ministerie.

5.5 *Valsheid in geschrifte*

Bij onderzoek naar de hiervoor genoemde onttrekking is geconstateerd dat Weijzig heeft gepoogd om via valse verkoopfacturen van zijn persoonlijke vennootschappen BTW restituties te realiseren bij Curandi.

In het kader van een lopende kredietaanvraag bij de ABN Amro Bank N.V. heeft Weijzig (hetgeen door hem ook wordt erkend) op basis van de beschikbare financiële gegevens van Curandi een liquiditeitsprognose opgesteld. Toen bleek dat de prognose (waarschijnlijk) niet geschikt was voor de betreffende financieringsaanvraag heeft Weijzig deze prognose naar eigen wens aangepast en de daarbij behorende grafiek handmatig (grafisch) laten aanpassen.

Naar het oordeel van de Curator heeft Weijzig aldus valselijk stukken opgemaakt respectievelijk doen opmaken met het oogmerk om deze voor echt te laten doorgaan. In dit verband heeft de Curator inmiddels aangifte gedaan.

De conclusie is gerechtvaardigd dat deze handelingen niet door "redelijk handelend bestuurder" zouden zijn verricht en aldus zijn te beschouwen als onbehoorlijk bestuur.

5.6 Voortzetting verlieslatende onderneming

Uit het Oorzakenrapport blijkt⁴⁹ dat de onderneming van Curandi (in ieder geval) per einde 2008 technisch failliet was; de liquiditeit en de solvabiliteit zijn negatief terwijl onzekerheid bestaat over de operationele resultaten.

De Curator gaat er van uit dat deze dramatische slechte financiële situatie in ieder geval op zijn laatst op 16 april 2009 (uitbrengen accountantsverslag 2008) bekend moet zijn geworden.

Eind 2008 is een Due Diligence rapportage beschikbaar gekomen van een potentieel investeerder waarin wordt beschreven dat sprake zou zijn van een negatief werkkapitaal en een negatief eigen vermogen. Op basis hiervan bestaat de indruk dat het bestuur eerder (per ultimo 2008) had behoren in te zien dat de onderneming van TEG technisch failliet was. Op dit moment acht de Curator de betreffende aanwijzingen nog te weinig substantieel om deze conclusie daadwerkelijk te kunnen trekken.

In dit verband merkt de Curator op dat sprake was van een gebrekkige administratie waardoor het inzicht in de werkelijke penibele financiële situatie werd vertroebeld. Hoewel de ontoereikende administratie op zich zelf verwijtbaar is aan de leiding van TEG, heeft dit logischerwijze tot gevolg gehad dat het bestuur onvoldoende kon inzien dat de onderneming feitelijk technisch failliet was.

In aanvulling hierop merkt de Curator op dat in de periode vanaf eind 2008 tot aan datum faillissement sprake is geweest van meerdere pogingen om bancaire krediet dan wel risicodragend kapitaal aan te trekken.

Tevens is een aantal ingrepen gedaan in de bedrijfsvoering ter reductie van kosten.

Hoewel op ieder van deze pogingen en het eventuele vertrouwen dat aanvullend kapitaal zou worden aangetrokken het nodige valt af te dwingen, acht de Curator thans onvoldoende termen aanwezig om te concluderen dat de leiding vanaf ultimo 2008 althans medio april 2009 wist (of behoorde te weten) dat zij een failliete onderneming voortzette waarbij met een grote mate van zekerheid verwacht kon worden dat crediteuren onbetaald zouden blijven.

⁴⁹ Zie paragraaf 6.2.3

6 Causaal verband tussen onbehoorlijk bestuur en faillissement

6.1 Ten aanzien van de verwijten op basis van 2: 248 lid 2 BW

Hiervoor is vastgesteld dat niet is voldaan aan de administratie- en publicatieverplichting ex artikel 2: 10 BW respectievelijk artikel 2: 394 BW en dat met de schending van deze artikelen wettelijk en onweerlegbaar vaststaat dat sprake is geweest van onbehoorlijk bestuur van Curandi.

Vervolgens is de vraag aan de orde of er een causaal verband bestaat tussen dit onbehoorlijk bestuur en het uiteindelijke faillissement van Curandi.

Artikel 2: 248 lid 2 BW bepaalt dat het (vaststaande) onbehoorlijk bestuur wegens schending van artikel 2: 10 en/of 2: 394 BW wordt vermoed een belangrijke oorzaak te zijn geweest van het faillissement.

Ter ontkrachting van dit wettelijke vermoeden van artikel 2: 248 lid 2 BW kan de bestuurder aannemelijk maken dat het faillissement is veroorzaakt door *andere* oorzaken welke niet zijn ontstaan door andere kennelijk onbehoorlijke bestuurshandelingen.⁵⁰

Naar het oordeel van de Curator zijn noch uit het onderzoek van IRS noch in de in dat verband gevoerde gesprekken en correspondentie dergelijke (externe) oorzaken van het faillissement naar voren gekomen.

Daarentegen moet worden vastgesteld dat - in het bijzonder - de tekortschietende administratie desastreuze gevolgen heeft gehad voor de onderneming van Curandi en uiteindelijk het faillissement onafwendbaar heeft gemaakt.

De cashflow rapportages, waarvan er over de periode tot 2009 slechts enkele in de administratie zijn teruggevonden en kennelijk dus sporadisch werden gemaakt, hebben als gemeenschappelijk kenmerk dat ze volstrekt onbetrouwbaar waren zodat geen enkel inzicht bestond in de hoeveelheid beschikbaar geld.

Een bijzonder aspect van de bedrijfsvoering van Curandi was dat de ontvangsten vooruitliepen op de uitgaven. Doordat de afnemers (bijvoorbeeld concertbezoekers) feitelijk de activiteiten voorfinancierden beschikte men in beginsel over een gezonde (positieve) liquiditeitspositie. Mede door het ontbreken van inzicht in de bestaande verplichtingen en dus de cashflow bestond er bij de beleidsbeslissers geen enkele terughoudendheid om de positieve liquiditeitsstanden aan te wenden voor uitkeringen dan wel buitenvennootschappelijke activiteiten.

Tijdens cruciale bedrijfsbeslissingen (bijvoorbeeld voorgenomen acquisities, verstrekken leningen, herfinancieringen) kon niet worden beschikt over de noodzakelijke financiële informatie waarmee beredeneerde afwegingen konden worden gemaakt in het belang van Curandi.

⁵⁰ Uit de wetsgeschiedenis (Nota n.a.v. het Eindverslag II, kamerstukken 16 631, nr 9, p. 22) blijkt dat de betreffende bestuurders zullen dit tegenbewijs slechts kunnen leveren indien duidelijk kan worden gemaakt dat het faillissement in overwegende mate door externe omstandigheden is veroorzaakt. Zie ook NJ 2008, 91 (Blue Tomato)

Doordat geen betrouwbaar en actueel inzicht bestond in de (werkelijke) financiële situatie kon de bedrijfsvoering evenmin in operationele zin worden bijgestuurd. Dit werd nog eens verergerd door het feit dat veel projecten en de daarmee gemoeide verplichtingen lang van te voren worden aangegaan en dus ook niet meer op korte termijn konden worden bijgesteld op het moment dat een negatief resultaat werd geconstateerd.

Het ontbreken van structurele voor- en nacalculaties heeft er toe geleid dat ten aanzien van de meeste grote projecten onvoldoende inzicht bestond in de winstgevendheid daarvan.

Er zijn voorts wel andere oorzaken van het faillissement aan te wijzen, maar deze oorzaken zijn op hun beurt eveneens het gevolg van kennelijk onbehoorlijk bestuurshandelen en zijn deels verweven met de verwijten betreffende de gebreken in de administratie. Verwezen wordt naar hetgeen is gesteld onder 6.2.

Externe oorzaken van faillissement zijn niet gebleken.

Tijdens het IRS-onderzoek is gewezen op de rol van de pers in de periode voorafgaande aan het faillissement. Daarbij is gesproken van een niet aflatende lastercampagne over ondermeer de slechte financiële toestand van Curandi.

Naar het oordeel van de Curator kunnen de perspublicaties, welke kwalificaties daaraan ook moeten worden gegeven, niet worden beschouwd als op zichzelf staande oorzaken van het faillissement van Curandi temeer geconstateerd moet worden dat Curandi gedurende heel 2009 in structurele geldnood hebben verkeerdt. Hoogstens hebben de perspublicaties het faillissement versneld ingeluid.

Voorts is in algemene zin gewezen op de economische crisis als een externe oorzaak van het uiteindelijke faillissement.

De Curator heeft hiervoor echter geen aanknopingspunten kunnen vinden. Enkele substantiële marktpartijen in de entertainmentbranche hebben aan de Curator te kennen gegeven dat de economische crisis weliswaar de omzet onder druk heeft gezet en de branche heeft uitgedaagd om goedkoper te produceren, maar dat deze effecten eigenlijk pas tamelijk recent zijn opgekomen.

Daarnaast geldt dat de kaartverkoop voor concerten voor een belangrijk gedeelte (en wellicht het belangrijkste gedeelte) afhangt van de kwaliteit van de programmering en de winstgevendheid voorts afhangt van de door de artiest bedongen condities. In dit verband bestaat de stellige indruk dat Curandi - op zijn minst genomen - enkele ongelukkige keuzes heeft gemaakt.⁵¹

Tot slot is van belang dat geen van de betrokkenen concreet hebben aangegeven welke specifieke consequenties deze crisis zou hebben gehad voor de bedrijfsvoering van Curandi en evenmin hebben gemotiveerd dat deze consequenties niet zouden kunnen worden afgewend.

6.2 Ten aanzien van de verwijten op basis van 2: 248 lid 1 BW

Zoals hiervoor aangegeven is de Curator van oordeel dat - naast het verzuim in de administratie- en publicatieverplichtingen - tevens andere (kennelijk) onbehoorlijke bestuurshandelingen hebben plaatsgevonden. Naar het oordeel van de Curator staat vast en is in ieder geval

⁵¹ Alsdus ook de vaststelling in het Due Diligence rapport van PWC d.d. 4 december 2008 in opdracht van SEG

aannemelijk⁵² dat deze bestuurshandelingen eveneens belangrijke oorzaken zijn geweest van het faillissement van Curandi.

Ten aanzien van de *verstrekking van leningen* moet worden geconstateerd dat dit heeft geleid tot een ernstige uitholling van de liquiditeitspositie van Curandi. In de woorden van een betrokkene:

Aandeelhouder

“Als je op enig moment grote concerten in verkoop zet, dan komt er een grote plas geld binnen. Dan was de cashpositie heel erg goed een aantal maanden van het jaar. Echter, op enig moment moest dat concert daadwerkelijk gebouwd worden en liep de cash er dus hard uit. Als je daar geen grip op hebt, als je niet realiseert dat je dat geld later weer moet gaan investeren, loopt het op enig moment gierend uit de bocht. Als je vervolgens besluit om het geld te gaan uitlenen aan dochtermaatschappijen om andere leuke dingen te gaan doen ...”⁵³

Daaraan kan worden toegevoegd dat de verstrekking van gelden plaatsvond zonder zakelijke afspraken alsmede enige vorm van zekerheidsstelling zodat op het moment dat Curandi zelf in grote financiële problemen verkeerde deze uitstaande gelden niet konden worden geïncasseerd.

Het (roekeloos) *ontplooiën en acquireren* van nieuwe activiteiten en vennootschappen heeft - behoudens de “Finse” activiteiten - geleid tot ernstige verliezen en afboekingen die eveneens tot ernstige uitholling van de financiële positie van Curandi hebben geleid. De liquiditeitsverslechtering die hiervan (vanaf 2007) het gevolg is wordt begroot op 10 miljoen euro⁵⁴ en is een belangrijke mede-oorzaak geweest dat de solvabiliteit en de liquiditeit per ultimo 2008 negatief werden en Curandi op dat moment aldus technisch failliet waren.

Het hoge tempo waarmee de organisatie is uitgebreid heeft er voorts toe geleid dat geen ruimte was (in termen van personeelscapaciteit en beschikbare tijd) om alle afzonderlijke onderdelen in het concern te integreren. De organisatorische en administratieve gebreken die daarvan het gevolg zijn hebben ertoe geleid dat het concern onbestuurbaar is geworden.

De *onttrekking* van meer dan 300.000 euro in 2009 heeft plaatsgevonden terwijl Curandi op dat moment in ernstige liquiditeitsnood verkeerden en is zowel absoluut als relatief gezien zeer substantieel geweest. De betreffende onttrekking heeft ertoe geleid dat acute verplichtingen van Curandi niet konden worden betaald en is daarmee een belangrijke mede-oorzaak van het faillissement van Curandi.

Illustratief in dit verband is dat de CEO op 11 september 2009 aan de aandeelhouders heeft verzocht om vóór 14:00 uur circa € 180.000 ter beschikking te stellen (ter delging van kosten voor concerten van Guus Meeuwis en Trijntje Oosterhuis op dezelfde dag) bij gebreke waarvan hij genooddaakt is om de surséance van betaling aan te vragen.

⁵² Zoals artikel 2: 248 lid 1 BW voorschrijft

⁵³ Zie paragraaf 6.3.8 tweede citaat van het Oorzakenrapport

⁵⁴ Zie Paragraaf 6.5 van het Oorzakenrapport

De *valsheid in geschrifte* bij het opstellen van de liquiditeitsprognose en het verstrekken daarvan aan de bancaire financier heeft ertoe geleid dat moedwillig onjuiste en onbetrouwbare informatie is verstrekt aan één van de belangrijkste partijen die betrokken was bij de herfinanciering van Curandi. Toen later bleek dat de verstrekte informatie onjuist bleek is dat één van de redenen geweest voor de bancaire financier om het betalingsverkeer stil te leggen, geen aanvullende kredieten te verstrekken en het bestaande krediet af te bouwen.

7 Overzicht liquiditeit, solvabiliteit en operationele winstgevendheid

Ter illustratie van enige effecten van de hiervoor genoemde, verwijtbare bestuurshandelingen wordt hieronder cijfermatig overzicht afgedrukt zoals vermeld in het Oorzakenrapport. Het overzicht is opgesteld op basis van de (concept)jaarrekeningen en accountantsverslagen en geeft een indicatie van de belangrijkste financiële gegevens van Curandi in de periode 2005-2009. Voor wat betreft 2009 staan geen betrouwbare gegevens ter beschikking.

Financiële kengetallen TEG geconsolideerd (accountantsverslagen 2006, 2007 en 2008)						
(x 1.000 euro)	2005	2006	2007	2008	2009	
netto omzet	19.248	42.553	42.308	71.127	pm	
netto resultaat	1.299	5.059	-1.977	-2.122	pm	
waarvan TEG België (afgerond)			-1.800	-2.300	pm	
netto kasstroom	-1.198	4.558	-8.281	-2.600	pm	
vlottende activa -/ vlottende passiva	1.507	5.686	-7.017	-10.112	pm	
debiteuren -/ crediteuren	3.720	-547	1.925	608	pm	
eigen vermogen/balanstotaal (solvabiliteit)	20,80%	38,10%	8,30%	-0,17%	pm	
Investerings (interne gegevens)						
	2005	2006	2007	2008	2009	
Talent Company (verkocht 2008 voor 230)		226				
Dutch Artist Management			110			
Telesaurus (WIC)			1.900	incl schuld		
The StoryOf Finland			662			
The Alternative Holding			1.250	plus earn out		
Jean Pierre Carlier Productions			242			
Carmen			185			
Diverse Publishing deals			184			
Dutch Artist Management, uitbreiding				pm		
Invisible Organizing				1.566		
BigTime Events Finland				250	plus earn out	
Diverse publishing deals				1.388		
Totaal	7963 =	226	4.533	3.204		
Leningen u/g gelieerde vennootschappen (grootboek)						
	2006	2007	2008	2009	Totaal	
DQ BV		3521	-3521		0	
Lab Venture Capital			450	-83	305	672
Sweetspot	504	827	180		1511	
Grump		2980	-322	139	2797	
Finland		160	8		168	
Frank Wisse			220		220	
Castillo Castron in verband met Invisible			13		13	
	504	7938	-3505	444	5381	

Ter duiding van de genoemde cijfers wordt voorts verwezen onderstaand citaat uit het Oorzakenrapport⁵⁵:

⁵⁵ Zie paragraaf 6.2 van het Oorzakenrapport

“Na 2006, tot aan de datum van het faillissement, is de liquiditeitspositie van TEG naar schatting met ruim 15 miljoen verslechterd tot 10 miljoen euro negatief, na eliminatie van de kredietruimte, door

1. niet inbare leningen aan via de aandeelhouders gelieerde vennootschappen
2. uit eigen middelen gefinancierde acquisities die gemiddeld niet positief aan het resultaat bijdragen en
3. forse verliezen bij de Belgische dochteronderneming TEG België.

Cijfermatig is TEG per 31 december 2008 technisch failliet: de kortlopende verplichtingen overtreffen de kortlopende vorderingen en het balanstotaal, het bankkrediet is geheel gebruikt en het eigen vermogen is uitgeput. Mogelijke risicodragende en risicomijdende aanvullende financiering kan uitkomst bieden, mits er positieve operationele resultaten zijn te verwachten die een dergelijke uitbreiding rechtvaardigen. Voor zover die verwachtingen al bestaan, zijn die boterzacht. Bij gebrek aan beschikbare administratie is in de werkelijke financiële situatie lange tijd gedurende het eerste halfjaar van 2009 geheel geen inzicht. Wel blijken de symptomen van geldnood steeds duidelijker. Er is grote moeite om de schulden aan crediteuren te voldoen binnen de bestaande kredietruimte. In februari 2009 leidt dit zelfs tot een voor de huisbankier verborgen gehouden bankrekening, waarop meevallers worden geboekt ter verkrijging van ademruimte. In april 2009 geeft de accountant een continuïteitswaarschuwing af. Pas in september 2009 blijkt over het eerste halfjaar een aanzienlijk verlies te zijn gemaakt en moet het resultaat 2008 ingrijpend worden bijgesteld.”

8 Aansprakelijkheid van de bestuurders en feitelijke (mede) beleidsbepalers

8.1 *Historie van de formele bestuurders*

Op basis van artikel 2: 248 lid 6 BW kan de vordering uit hoofde van bestuurdersaansprakelijkheid alleen worden ingesteld tegen bestuurders (dan wel de feitelijke (mede)beleidsbepalers) die gedurende de drie jaren voorafgaand aan het faillissement actief zijn geweest.

De bestuurdersaansprakelijkheid van de bestuurders (dan wel de hierna bedoelde feitelijk (mede)beleidsbepalers) van The Entertainment Group BV strekt zich op basis van artikel 2: 11 BW mede uit over de andere vennootschappen van de TEG-groep en de TA-Groep.

Het volledige overzicht van de bestuursposities van Curandi in de periode van drie jaar voor faillissementsdata wordt bijgesloten als Bijlage 3.

8.2 *Feitelijk (mede-) beleidsbepalers*

De wet bepaalt in artikel 2: 248 lid 7 BW dat feitelijke bestuurders gelijk worden gesteld met de statutaire bestuurders. Onder feitelijke bestuurders worden begrepen zij die, als waren zij bestuurders, hebben gehandeld en aan statutaire bestuurders opdracht hebben gegeven, die door de bestuurders werden opgevolgd.

IRS heeft voor de Curator forensisch onderzoek gedaan naar de vraag of bepaalde personen kunnen worden aangemerkt als medebeleidsbepalers. Uit dit onderzoek en uit interviews en

gesprekken komt naar voren dat enkele personen in ieder geval op bepaalde (cruciale) momenten een zeer actieve rol hebben gespeeld. Of deze personen evenwel in juridische zin kunnen worden aangemerkt als medebeleidsbepaler dient nader te worden onderzocht. De Curator overweegt een aantal personen onder ede te laten horen teneinde de exacte rol en mate van betrokkenheid te duiden. Daarna zal de Curator bepalen of één of meerdere personen moeten worden aangemerkt als medebeleidsbepaler.

9 Disculpatie en matiging schadevergoedingsplicht bestuurders

9.1 Disculpatie

Artikel 2: 248 lid 3 BW geeft aan dat een bestuurder kan aanvoeren dat hij niet aansprakelijk is doordat het onbehoorlijk bestuur niet is te wijten aan betreffende bestuurder én hij niet nalatig is geweest in het treffen van maatregelen om de gevolgen af te wenden.

In geval van schending van de administratie- en publicatieplicht staat vast dat ieder van de bestuurders zijn taak onbehoorlijk heeft vervuld en bestaat derhalve geen mogelijkheid meer tot individuele disculpatie.⁵⁶

Ten aanzien van de overige onbehoorlijke bestuurshandelingen is voorshands niet gebleken van dermate evidente omstandigheden of getroffen maatregelen op basis waarvan kan worden verwacht dat specifieke bestuurders zich kunnen disculperen.

Het spreekt vanzelf dat de Curator geen bestuurders zal aanspreken voor handelingen die hebben plaatsgevonden in de periode voorafgaand van of na hun bestuursperiode.

Zoals aangegeven heeft in de periode van drie jaar voor de respectievelijke faillissementsdata een aantal acquisities plaatsgevonden (ondermeer Invisible Organizing BV, Jean Pierre Carlier Productions BV en MSF Music BV). De periode voorafgaande aan deze acquisities is geen onderdeel geweest van het onderzoek door IRS dan wel de Curator.

9.2 Matiging

Voorts geldt dat (op basis van lid 4 van artikel 2: 248 BW) de schadevergoedingsplicht van het bestuur kan worden gematigd gelet op de aard en de ernst van de onbehoorlijke taakvervulling door het bestuur, de andere oorzaken van het faillissement, alsmede de wijze waarop het faillissement is afgewikkeld.

Voor afzonderlijke bestuurders geldt voorts dat matiging aan de orde kan zijn gelet op de tijd gedurende welke die bestuurder als zodanig in functie is geweest in de periode waarin de onbehoorlijke taakvervulling plaatsvond.

Nog afgezien van het feit dat de ruimte tot matiging niet heel groot moet worden geacht⁵⁷ zijn ook hier vooralsnog geen feiten en omstandigheden gebleken op basis waarvan collectieve dan wel individuele matiging is geïndiceerd.

⁵⁶ NJ 1989, 676 (Koster/Van Nie q.q.)

⁵⁷ zie conclusie AG voor NJ 2008, 91 (Blue Tomato)

10 Aansprakelijkheid op basis van artikel 2: 9 BW en 6: 162 BW

De Curator is van oordeel dat de hiervoor genoemde onbehoorlijke (feitelijke) bestuurshandelingen zowel op zichzelf als in samenhang bezien leiden tot een persoonlijk ernstig verwijt jegens de - op dat moment in functie zijnde - bestuurders zoals bedoeld in de context van artikel 2: 9 BW alsmede kunnen worden gekwalificeerd als onrechtmatig handelen van de betreffende bestuurders c.q. feitelijke (mede)beleidsbepalers op grond van artikel 6: 162 BW.

De in dit verband ontstane schade van Curandi welke het gevolg is van de bedoelde persoonlijke ernstige verwijten respectievelijk onrechtmatige handelen, dient voortsnog te worden gesteld op het faillissementstekort.

Aanvullend hierop geldt dat The Entertainment Group B.V. handelingen heeft verricht die naar het oordeel van de Curator niet vallen onder de statutaire doelomschrijving. Deze statutaire doelomschrijving luidt:

1. De vennootschap heeft ten doel:
 - a. het verkrijgen, houden en vervreemden van deelnemingen in andere vennootschappen en ondernemingen, het financieren van dergelijke vennootschappen en ondernemingen, het verstrekken van borgstellingen en het geven van zekerheden - al dan niet hypothecair - ten eigen behoeve, ten behoeve van andere vennootschappen en ondernemingen, waaronder begrepen vennootschappen en ondernemingen waarmede de vennootschap in een groep is verbonden of ten behoeve van derden, het verlenen van bestuurlijke en andere diensten aan vennootschappen en ondernemingen en het voeren van beheer daarover, een en ander in de ruimste zin des woords;
 - b. het beleggen en beheren van gelden en andere vermogenswaarden in de ruimste zin van het woord, een en ander voor eigen rekening of voor rekening van derden.

Een groot aantal rechtshandelingen van The Entertainment Group B.V. valt niet onder de hiervoor genoemde doelstelling, bijvoorbeeld de organisatie van de Symphonica in Rosso concertreeks. Om efficiencyredenen heeft de Curator voortsnog van afgezien van een alomvattende inventarisatie van de doeloverschrijdende handelingen, welke schade de betreffende vennootschap daarvan heeft geleden en welke personen daarvoor aansprakelijk zouden kunnen worden gehouden.⁵⁸

11 Eindconclusies

Op basis van de bevindingen uit het Oorzakenrapport kan de Curator niets anders concluderen dat er in de 3 jaren voorafgaand aan het faillissement bij TEG sprake is geweest van kennelijk onbehoorlijk bestuur en dat er een causaal verband bestaat tussen het onbehoorlijk bestuur en

⁵⁸ Bijvoorbeeld op basis van NJ 2003, 455 (Berghuizer Papierfabriek)

faillissement. De Curator is van mening dat een en ander zo evident is dat het in rechte kan worden aangetoond.

Er is immers in voldoende mate vast komen te staan dat er met betrekking tot de TEG vennootschappen niet is voldaan aan de wettelijke vereisten als gedefinieerd in artikel 2: 10 BW en 2: 394 BW. Van het bovenstaande kan voorts niet gezegd worden dat dit onbelangrijke verzuimen betreffen. Nu het bestuur en eventuele medebeleidsbepalers niet hebben voldaan aan de verplichtingen uit de artikelen 2: 10 BW en 2:394 BW heeft het haar taak onbehoorlijk vervuld en wordt vermoed dat onbehoorlijke taakvervulling een belangrijke oorzaak is van het faillissement (2: 248 lid 2 BW).

Voorts is de Curator van oordeel dat - naast voornoemde toerekenbare verzuimen - er een aantal andere onbehoorlijke en verwijtbare bestuurshandelingen hebben plaatsgevonden, waarvan de belangrijkste zijn de verstrekking van leningen, het roekeloos aankopen, de onttrekking van meer dan € 300.000,- en gepleegde valsheid zijn en welke afzonderlijk en in samenhang bezien belangrijke oorzaken zijn van het faillissement.

Gelet op het voorgaande, alsmede het bepaalde in de artikelen 2: 248 lid 2 en 7 BW jo. 2: 10 BW en 2: 394 BW en 2:248 lid 1 BW, hebben de bestuurders en eventuele feitelijke (mede)beleidsbepalers van de onderhavige TEG vennootschappen, hun taak derhalve onbehoorlijk vervuld. Deze onbehoorlijke taakvervulling is een belangrijke oorzaak van het faillissement, zodat zij uit dien hoofde gehouden zijn om alle schulden van Curandi, voor zover deze niet door vereffening van baten kunnen worden voldaan, voor hun rekening dienen te nemen. Het bestuur en eventuele feitelijke (mede)beleidsbepalers zijn in dit kader hoofdelijk aansprakelijk.

Amsterdam, 31 augustus 2010



J.A.H. Padberg,

curator

Bijlage 1

Tijdlijn

Tijdslijn

Datum	Gebeurtenis
5 augustus 1999	Oprichting TEG
1 januari 2007	Deelname in DAM voor 30%
1 januari 2007	Verkoop belang van 49% in The Talent Company B.V.
8 juni 2007	Overname Telesaurus N.V. België. Dit is een groot onderdeel van TEG België.
juni 2007	Deelname van 72% in Story Of, Finland
1 juli 2007	Deelname van 90% in The Alternative Holding B.V.
1 juli 2007	Overname Jean Pierre Carlier Productions B.V.
1 januari 2008	Uitbreiding belang in DAM met 21% tot 51%
januari 2008	Deelname van 70% in Marktrock (België)
31 januari 2008	TEG België: Financieringsaanvraag ligt bij ABN. Zodra dit rond is staat zij op eigen benen. TEG NL staat garant
31 januari 2008	TEG NL: Verzoek tot complete herfinanciering ligt bij ABN. Volgende week zelfde verzoek naar Rabobank
17 maart 2008	Besluit samenwerking met Dunmore te beëindigen door directie
22 april 2008	Overname van Brandsters Holding B.V.
24 april 2008	Krediet ABN Amro 9,2 miljoen euro: 4 miljoen euro rekening courant krediet (per 1 juni te verlagen tot 2 miljoen euro) en een lening van 5,2 miljoen, later afgelost uit opbrengst 2Way Traffic (2WT).

mei 2008	CEO belt met grootaandeelhouder dat jaarcijfers 2007 voor de 3e maal moeten worden aangepast
9 mei 2008	Overname Big Time Oy, Finland
1 juni 2008	Overname Invisible Organizing B.V.
juni 2008	Afspraak met PwC omtrent afsluiting jaarcijfers 2007. Verbijstering dat verwachte winst 2007 een verlies blijkt te zijn
juni 2008	Gelden verkoop 2WT komen beschikbaar
zomer 2008	Mogelijke participatie door Sports Entertainment Group (SEG) in TEG
augustus 2008	Gesprekken tussen management en aandeelhouders inzake management buy out. Aandeelhouders kiezen voor SEG
september / oktober 2008	Indiensttreding financieel medewerker en commerciële medewerker via SEG (niet in KvK)
oktober 2008	Kredietlimiet ABN Amro is verhoogd van EUR 2 miljoen naar EUR 6 miljoen onder afgifte hoofdelijke borgtochten voor het totale bedrag aan lening door aandeelhouders in privé.
oktober 2008	Concert SIR 2008 met Lionel Richie vindt plaats en resulteert in 800k euro verlies (4 concerten)
29 november 2008	In een brief aan de aandeelhouders geeft SEG te kennen niet over te gaan tot overname van SEG
16 december 2008	Exit agreement met SEG
december 2008	Investeringsgroep D4M ("De 4 Musketers") wordt geïntroduceerd.
januari 2009	Indiensttreding interim administrateur (geïntroduceerd door D4M)
januari 2009	Letter of Intent met D4M getekend
maart 2009	Gesprekken met Rabobank over herfinanciering TEG, Lab Ventures Capital en GRUMP als geheel. Totale faciliteit ongeveer 17,5 miljoen euro

23 maart 2009	Indiensttreding CFO en statutair bestuurder afkomstig uit D4M groep.
27 maart 2009	'Heads of Agreement' tussen TEG en See Tickets/TopTicketLine over het verstrekken van voorschotten op de kaartverkoop van in totaal 3 miljoen euro
april - juli 2009	CFO besluit de huidige 23 afzonderlijke administraties om te zetten naar één gezamenlijke administratie
16 april 2009	PwC maakt melding van een onzekerheid in de continuïteit van TEG in het Concept-accountantsverslag 2008
april 2009	Prognose van de balansen 2009 - 2013, resultaten 2009 - 2014 en cashflow 2009 - 2011 verstuurd aan ABN Amro met als resultaat: - 2009 1,9 miljoen euro - 2010 9,3 miljoen euro - 2011 6,5 miljoen euro - 2012 8,7 miljoen euro - 2013 11,3 miljoen euro - 2014 17,9 miljoen euro
mei 2009	Besloten wordt tot een management buy out aan het Belgische management voor EUR 1,-. TEG NL neemt de crediteuren ad 2 miljoen euro over. CFO sluit een convenant met deze crediteuren over de terugbetaling.
april - augustus 2009	Besloten wordt te stoppen met de TV activiteiten. Hiermee loopt TEG circa 600.000 euro aan bruto marge achter t.o.v. Budget
april - augustus 2009	TT live en Picnic in the Park worden geannuleerd en leveren 400.000 euro aan verlies op. Ook verkoop van SIR 2010 loopt moeizaam
april - augustus 2009	Salesafdeling weet vrijwel geen uitkopen voor concerten te realiseren met een impact op de begrote EBITDA van minus 1,2 miljoen euro
april - augustus 2009	Forecast omzet event business in de zomer van 2009 is 6 miljoen euro in plaats van eerder gebudgetteerde 7 miljoen euro (8 miljoen euro in 2008)
april - augustus 2009	Kortingsafspraken met Wit licht crediteuren (onder andere België) vervallen (400.000 euro) wegens stoppen activiteiten
27 mei 2009	Afspraak met ABN Amro om krediet te verhogen naar EUR 7,5 miljoen euro
6 juni 2009	Term sheet Rabobank, waarbij sprake is van totaalfinanciering TEG, Lab Ventures Capital en GRUMP. Artiesten moeten zich contractueel verbinden aan TEG, TEG wordt medeverantwoordelijk voor schulden van Lab en GRUMP en aandeelhouders moeten aanvullend kapitaal storten. TEG mag langere tijd geen dividend uitkeren. Voorstel wordt niet geaccepteerd

30 juni 2009	CFO stuurt "Memo gevoeligheid cf 2" naar ABN Amro met handmatig aangepaste grafiek van cashflowprognose
juli 2009	sollicitatiegesprekken voor nieuwe CFO
29 juli 2009	Ondertekening kredietovereenkomst ABN Amro ad 7,5 miljoen euro, met voorstel tot doorhaling borgstellingen van de aandeelhouders, door CFO met afspraak tot aflossing 1,5 miljoen euro per 30 augustus 2009 en vervolgens 1 miljoen euro per de 1e van de maand
5 augustus 2009	Ondertekening kredietovereenkomst ABN Amro ad 7,5 miljoen euro, nu met borgstellingen van de aandeelhouders, door CFO met afspraak tot aflossing 1,5 miljoen euro per 30 augustus 2009 en vervolgens 1 miljoen euro per de 1e van de maand. De borgstellingen, die een voorwaarde zijn voor de totstandkoming van dit krediet, zullen niet getekend worden
11 augustus 2009	Gesprek met Rabobank omtrent gang van zaken en een eventuele totaal financiering van TEG Next, een doorstart van TEG door één van de aandeelhouders, waarbij bestaande borgen worden gehandhaafd en de ABN Amro 3 miljoen euro op haar vordering afschrijft of achterstelt
kort na 11 augustus 2009	CFO absent ivm persoonlijke omstandigheden, keer daarna niet meer terug
augustus 2009	aandeelhouder in onderhandeling met de derde partij met het oog op voorgenomen doorstart (vermoedelijk al vanaf maart/april 2009)
1 september 2009	Uitdiensttreding CFO
1 september 2009	Indiensttreding nieuwe CFO
2 september 2009	Besluit tot stoppen met D4M
2 september 2009	CEO vraagt toestemming aan aandeelhouders om investeerders te zoeken en zet in op een kapitaalinjectie van 6 miljoen euro. De aandeelhouders gaan akkoord ook al zullen zij hun aandelenbezit moeten verwateren.
september 2009	Ter mogelijke deelname in het kapitaal worden gesprekken gevoerd met een viertal partijen
3 september 2009	ABN Amro stuurt een brief inzake de kredietregeling waarin wordt aangegeven dat de kredietovereenkomsten van 30 juni 2009 en 5 augustus 2009 niet zijn geaccepteerd c.q. niet rechtsgeldig zijn ondertekend. Er wordt een nieuw krediet aangeboden ad 6 miljoen euro, met bijbehorende borgstellingen, die door de borgen/aandeelhouders niet worden ondertekend

7 september 2009	ABN Amro legt het betalingsverkeer stil
8 september 2009	CEO tekent verpanding van vorderingen en aandelen in verband met door ABN Amro geëiste verdergaande zekerheid (artikel 20 ABV)
9 september 2009	Gesprek bij ABN Amro met PWC en nieuwe CFO inzake huidige staat TEG
10 september 2009	ABN Amro kondigt aan de kredietlimiet te verlagen naar 5 miljoen euro
11 september 2009 – 14 september 2009	Veelvuldig overleg tussen TEG, potentiële investeerders, bank en belangrijkste artiesten omtrent mogelijkheden tot herfinanciering en redding
14 september 2009	IE-rechten alsnog verpand aan ABN Amro
14 september 2009	Persverklaring omtrent situatie wordt opgesteld
15 september 2009	CFO vraagt surseance van betaling voor TEG aan. Mr. Padberg wordt aangesteld als bewindvoerder
22 september 2009	Faillissement TEG. Mr. Padberg benoemd tot curator

Bijlage 2

Overzicht wettelijke artikelen

Artikel 9 van Boek 2 van het Burgerlijk Wetboek

Elke bestuurder is tegenover de rechtspersoon gehouden tot een behoorlijke vervulling van de hem opgedragen taak. Indien het een aangelegenheid betreft die tot de werkring van twee of meer bestuurders behoort, is ieder van hen voor het geheel aansprakelijk terzake van een tekortkoming, tenzij deze niet aan hem is te wijten en hij niet nalatig is geweest in het treffen van maatregelen om de gevolgen daarvan af te wenden.

Artikel 10 van Boek 2 van het Burgerlijk Wetboek

1. Het bestuur is verplicht van de vermogenstoestand van de rechtspersoon en van alles betreffende de werkzaamheden van de rechtspersoon, naar de eisen die voortvloeien uit deze werkzaamheden, op zodanige wijze een administratie te voeren en de daartoe behorende boeken, bescheiden en andere gegevensdragers op zodanige wijze te bewaren, dat te allen tijde de rechten en verplichtingen van de rechtspersoon kunnen worden gekend.
2. Onverminderd het bepaalde in de volgende titels is het bestuur verplicht jaarlijks binnen zes maanden na afloop van het boekjaar de balans en de staat van baten en lasten van de rechtspersoon te maken en op papier te stellen.
3. Het bestuur is verplicht de in de leden 1 en 2 bedoelde boeken, bescheiden en andere gegevensdragers gedurende zeven jaren te bewaren.
4. De op een gegevensdrager aangebrachte gegevens, uitgezonderd de op papier gestelde balans en staat van baten en lasten, kunnen op een andere gegevensdrager worden overgebracht en bewaard, mits de overbrenging geschiedt met juiste en volledige weergave der gegevens en deze gegevens gedurende de volledige bewaartijd beschikbaar zijn en binnen redelijke tijd leesbaar kunnen worden gemaakt.

Artikel 248 van Boek 2 van het Burgerlijk Wetboek

1. In geval van faillissement van de vennootschap is iedere bestuurder jegens de boedel hoofdelijk aansprakelijk voor het bedrag van de schulden voor zover deze niet door vereffening van de overige baten kunnen worden voldaan, indien het bestuur zijn taak kennelijk onbehoorlijk heeft vervuld en aannemelijk is dat dit een belangrijke oorzaak is van het faillissement.
2. Indien het bestuur niet heeft voldaan aan zijn verplichtingen uit de artikelen 10 of 394, heeft het zijn taak onbehoorlijk vervuld en wordt vermoed dat onbehoorlijke taakvervulling een belangrijke oorzaak is van het faillissement. Hetzelfde geldt indien de vennootschap volledig aansprakelijk vennoot is van een vennootschap onder firma of commanditaire vennootschap en niet voldaan is aan de verplichtingen uit artikel 15i van Boek 3. Een onbelangrijk verzuim wordt niet in aanmerking genomen.
3. Niet aansprakelijk is de bestuurder die bewijst dat de onbehoorlijke taakvervulling door het bestuur niet aan hem te wijten is en dat hij niet nalatig is geweest in het treffen van maatregelen om de gevolgen daarvan af te wenden.
4. De rechter kan het bedrag waarvoor de bestuurders aansprakelijk zijn verminderen indien hem dit bovenmatig voorkomt, gelet op de aard en de ernst van de onbehoorlijke taakvervulling door het bestuur, de andere oorzaken van het faillissement, alsmede de wijze waarop dit is afgewikkeld. De rechter kan voorts het bedrag van de aansprakelijkheid van een afzonderlijke bestuurder verminderen indien hem dit bovenmatig voorkomt, gelet op de tijd gedurende welke die bestuurder als zodanig in functie is geweest in de periode waarin de onbehoorlijke taakvervulling plaats vond.
5. Is de omvang van het tekort nog niet bekend, dan kan de rechter, al dan niet met toepassing van het vierde lid, bepalen dat van het tekort tot betaling waarvan hij de bestuurders veroordeelt, een staat wordt opgemaakt overeenkomstig de bepalingen van de zesde titel van het tweede boek van het Wetboek van Burgerlijke Rechtsvordering.
6. De vordering kan slechts ingesteld op grond van onbehoorlijke taakvervulling in de periode van drie jaren voorafgaande aan het faillissement. Een aan de bestuurder verleende kwijting staat aan het instellen van de vordering niet in de weg.
7. Met een bestuurder wordt voor de toepassing van dit artikel gelijkgesteld degene die het beleid van de vennootschap heeft bepaald of mede heeft bepaald, als ware hij bestuurder. De vordering kan niet worden ingesteld tegen de door de rechter benoemde bewindvoerder.
8. Dit artikel laat onverlet de bevoegdheid van de curator tot het instellen van een vordering op grond van de overeenkomst met de bestuurder of op grond van artikel 9.
9. Indien een bestuurder ingevolge dit artikel aansprakelijk is en niet in staat is tot betaling van zijn schuld terzake, kan de curator de door die bestuurder onverplicht verrichte rechtshandelingen waardoor de mogelijkheid tot verhaal op hem is verminderd, ten behoeve van de boedel door een buitengerechtelijke verklaring vernietigen, indien aannemelijk is dat deze geheel of nagenoeg geheel met het oogmerk van vermindering van dat verhaal zijn verricht. Artikel 45 leden 4 en 5 van Boek 3 is van overeenkomstige toepassing.
10. Artikel 138 lid 10 is van toepassing.

Artikel 392 van Boek 2 van het Burgerlijk Wetboek

1. Het bestuur voegt de volgende gegevens toe aan de jaarrekening en het jaarverslag:
 - a. de accountantsverklaring, bedoeld in artikel 393 lid 5 of een mededeling waarom deze ontbreekt;
 - b. een weergave van de statutaire regeling omtrent de bestemming van de winst;
 - c. een opgave van de bestemming van de winst of de verwerking van het verlies, of, zolang deze niet vaststaat, het voorstel daartoe;
 - d. een weergave van de statutaire regeling omtrent de bijdrage in een tekort van een coöperatie of onderlinge waarborgmaatschappij, voor zover deze van de wettelijke bepalingen afwijkt;
 - e. een lijst van namen van degenen aan wie een bijzonder statutair recht inzake de zeggenschap in de rechtspersoon toekomt, met een omschrijving van de aard van dat recht, tenzij omtrent deze gegevens mededeling is gedaan in het jaarverslag op grond van artikel 391 lid 5;
 - f. een opgave van het aantal winstbewijzen en soortgelijke rechten met vermelding van de bevoegdheden die zij geven;
 - g. een opgave van de gebeurtenissen na de balansdatum met belangrijke financiële gevolgen voor de rechtspersoon en de in zijn geconsolideerde jaarrekening betrokken maatschappijen tezamen, onder mededeling van de omvang van die gevolgen.
 - h. opgave van het bestaan van nevenvestigingen en van de landen waar nevenvestigingen zijn, alsmede van hun handelsnaam indien deze afwijkt van die van de rechtspersoon.
2. De gegevens mogen niet in strijd zijn met de jaarrekening en met het jaarverslag.
3. Is een recht als bedoeld in lid 1 onder e in een aandeel belichaamd, dan wordt vermeld hoeveel zodanige aandelen elk der rechthebbenden houdt. Komt een zodanig recht aan een vennootschap, vereniging, coöperatie, onderlinge waarborgmaatschappij of stichting toe, dan worden tevens de namen van de bestuurders daarvan medegedeeld.
4. Het bepaalde in lid 1 onder e en in lid 3 is niet van toepassing, voor zover Onze Minister van Economische Zaken desverzocht aan de rechtspersoon wegens gewichtige redenen ontheffing heeft verleend; deze ontheffing kan telkens voor ten hoogste vijf jaren worden verleend. Geen ontheffing kan worden verleend van het bepaalde in lid 1 onder e wanneer omtrent deze gegevens mededeling moet worden gedaan in het jaarverslag op grond van artikel 391 lid 5.
5. Het bestuur van een stichting of een vereniging als bedoeld in artikel 360 lid 3 behoeft de gegevens, bedoeld in lid 1, onder b en c, niet aan de jaarrekening en het jaarverslag toe te voegen.

Artikel 394 van Boek 2 van het Burgerlijk Wetboek

1. De rechtspersoon is verplicht tot openbaarmaking van de jaarrekening binnen acht dagen na de vaststelling. De openbaarmaking geschiedt door nederlegging van een volledig in de Nederlandse taal gesteld exemplaar of, als dat niet is vervaardigd, een exemplaar in het Frans, Duits of Engels, ten kantore van het handelsregister dat wordt gehouden door de Kamer van Koophandel en Fabrieken die overeenkomstig artikel 18, zesde en zevende lid, van de Handelsregisterwet 2007 bevoegd is tot inschrijving. Op het exemplaar moet de dag van vaststelling en goedkeuring zijn aangetekend.
2. Is de jaarrekening niet binnen twee maanden na afloop van de voor het opmaken voorgeschreven termijn overeenkomstig de wettelijke voorschriften vastgesteld, dan maakt het bestuur onverwijld de opgemaakte jaarrekening op de in lid 1 voorgeschreven wijze openbaar; op de jaarrekening wordt vermeld dat zij nog niet is vastgesteld. Binnen twee maanden na gerechtelijke vernietiging van een jaarrekening moet de rechtspersoon een afschrift van de in de uitspraak opgenomen bevelen met betrekking tot de jaarrekening neerleggen ten kantore van het handelsregister, met vermelding van de uitspraak.
3. Uiterlijk dertien maanden na afloop van het boekjaar moet de rechtspersoon de jaarrekening op de in lid 1 voorgeschreven wijze openbaar hebben gemaakt.
4. Gelijkijdig met en op dezelfde wijze als de jaarrekening wordt een in de zelfde taal of in het Nederlands gesteld exemplaar van het jaarverslag en van de overige in artikel 392 bedoelde gegevens openbaar gemaakt. Het voorafgaande geldt, behalve voor de in artikel 392 lid 1 onder a, c, f en g genoemde gegevens, niet, indien de stukken ten kantore van de rechtspersoon ter inzage van een ieder worden gehouden en op verzoek een volledig of gedeeltelijk afschrift daarvan ten hoogste tegen de kostprijs wordt verstrekt; hiervan doet de rechtspersoon opgaaf ter inschrijving in het handelsregister.
5. De vorige leden gelden niet, indien Onze Minister van Economische Zaken de in artikel 58, artikel 101 of artikel 210 genoemde ontheffing heeft verleend; alsdan wordt een afschrift van die ontheffing ten kantore van het handelsregister nedergelegd.
6. De in de vorige leden bedoelde bescheiden worden gedurende zeven jaren bewaard. De Kamer van Koophandel en Fabrieken mag de op deze bescheiden geplaatste gegevens overbrengen op andere gegevensdragers, die zij in hun plaats in het handelsregister bewaart, mits die overbrenging geschiedt met juiste en volledige weergave der gegevens en deze gegevens gedurende de volledige bewaartijd beschikbaar zijn en binnen redelijke tijd leesbaar kunnen worden gemaakt.

7. Iedere belanghebbende kan van de rechtspersoon nakoming van de in de leden 1-5 omschreven verplichtingen vorderen.
8. Een vennootschap waarvan effecten zijn toegelaten tot de handel op een gereguleerde markt als bedoeld in de Wet op het financieel toezicht wordt geacht te hebben voldaan aan:
 - a. lid 1, indien zij de vastgestelde jaarrekening op grond van artikel 5:25o, eerste lid, van die wet heeft toegezonden aan de Stichting Autoriteit Financiële Markten;
 - b. lid 2, eerste volzin, indien zij mededeling heeft gedaan op grond van artikel 5:25o, tweede lid, van die wet aan de Stichting Autoriteit Financiële Markten;
 - c. vierde lid, eerste volzin, indien zij het jaarverslag en de overige in artikel 392 bedoelde gegevens op grond van artikel 5:25o, vierde lid, van de Wet op het financieel toezicht heeft toegezonden aan de Stichting Autoriteit Financiële Markten.

Artikel 162 van Boek 6 van het Burgerlijk Wetboek

1. Hij die jegens een ander een onrechtmatige daad pleegt, welke hem kan worden toegerekend, is verplicht de schade die de ander dientengevolge lijdt, te vergoeden.
2. Als onrechtmatige daad worden aangemerkt een inbreuk op een recht en een doen of nalaten in strijd met een wettelijke plicht of met hetgeen volgens ongeschreven recht in het maatschappelijk verkeer betaamt, een en ander behoudens de aanwezigheid van een rechtvaardigingsgrond.
3. Een onrechtmatige daad kan aan de dader worden toegerekend, indien zij te wijten is aan zijn schuld of aan een oorzaak welke krachtens de wet of de in het verkeer geldende opvattingen voor zijn rekening komt.

Bijlage 3

Historisch overzicht formele bestuurders

Overzicht bestuurders TEG groep

	Besloten Vennootschap	Bestuurder	In functie huidige bevoegdheid	Uit functie
1	The Entertainment Group BV			
		H.J. Bartelds	01-01-2006	01-08-2008
		A.N. van Hoff	01-06-2006	04-09-2008
		L.H. Weijzig	23-03-2009	01-09-2009
		A.Th.M. Weijers	01-08-2008	n.v.t.
2	The Entertainment Group Publishing BV			
		The Entertainment Group BV	06-04-2004	n.v.t.
3	The Entertainment Group Bookings BV			
		The Entertainment Group BV	11-07-2005	n.v.t.
4	The Entertainment Group Agency BV			
		The Entertainment Group BV	20-08-2004	n.v.t.
5	The Entertainment Group Television BV			
		The Entertainment Group BV	05-10-2001	n.v.t.
6	The Entertainment Group Concerts & Events BV			
		The Entertainment Group BV	20-08-2004	n.v.t.
7	The Entertainment Group Music BV			
		The Entertainment Group BV	22-11-2001	n.v.t.
8	Jean Pierre Carlier Productions BV			
		Sammy Beheer BV; waarvan als bestuurder optreedt: *J.P.M. Carlier	13-05-2002	14-09-2007
		The Entertainment Group BV	14-09-2007	n.v.t.
9	Invisible Organizing BV			
		Undutchable BV; waarvan als bestuurder optreedt: *J.H. den Hollander	29-11-2002	06-06-2008

		The Entertainment Group BV	06-06-2008	n.v.t.
--	--	----------------------------	------------	--------

Overzicht bestuurders TA groep

	Besloten Vennootschap	Bestuurder	In dienst	Uit dienst
10	The Alternative Holding BV	Big Brother & The Holding Company BV; waarvan als bestuurder optreedt: *W.S. Venema	14-07-2004	01-04-2009
		The Entertainment Group BV	01-04-2009	n.v.t.
11	The Alternative in Festivals BV	The Alternative Holding BV	14-07-2004	n.v.t.
12	The Alternative in Concerts & Promotions BV	The Alternative Holding BV	14-07-2004	n.v.t.
13	Laughing Tears BV	The Alternative Holding BV	14-07-2004	n.v.t.
14	MSF Music BV	EFG BV waarvan als bestuurder optreedt: *E.F. Govaert	22-12-2003	08-04-2008
		The Alternative Holding BV	08-04-2008	n.v.t.