Uitspraak Toetsingscommissie INSOLAD

2020/1
Zonder mondelinge behandeling.

De procedure:
Op […] hebben Verzoekers een toetsingsverzoek ingediend dat betrekking heeft op gedragingen van de Curator. De Curator heeft daartoe uitgenodigd op […] een reactie ingediend.

Onderwerp van en toelichting op het toetsingsverzoek:
Verzoekers verwijten de Curator te hebben gehandeld in strijd met Praktijkregels 1.1 en 5.2 bij het starten van een procedure uit hoofde van bestuurdersaansprakelijkheid (de "Procedure"). Verzoekers stellen dat de Curator de Procedure is gestart zonder hoor en wederhoor toe te passen. Daarnaast zijn Verzoekers van mening dat de Curator onvoldoende objectief is geweest bij het starten van de Procedure, door onvoldoende onderzoek te doen, telkens nieuwe argumenten voor de aansprakelijkheid te stellen en niet open te staan voor de argumenten van Verzoekers.

Reactie en toelichting van de Curator:
De Curator stelt dat Verzoekers niet-ontvankelijk dienen te worden verklaard in hun verzoek, in verband met:

a. eerdere toetsing van de klacht door de rechter-commissaris in een verzoek ex artikel 69 (de Curator spreekt abusievelijk van een verzoek ex artikel 67) Faillissementswet en de Rechtbank in het kader van de Procedure;
b. het tijdsverloop sinds het moment waarop Verzoekers hun klachten aan de rechter-commissaris kenbaar hebben gemaakt ([…]) en indiening van het onderhavige toetsingsverzoek;
c. de reactie van de rechter-commissaris op het verzoek ex artikel 69 Faillissementswet en de uitspraak van de rechtbank d.d. […] in de Procedure (het "Vonnis"), waaruit volgens de Curator volgt dat het door Verzoekers gestelde kennelijk onaannemelijk is.

Het Panel neemt de volgende feiten tot uitgangspunt:
Verzoekers zijn door de Curator in […] gedagvaard in de Procedure. Aan de Procedure is – blijkens het Vonnis en de overige aan het Panel overgelegde stukken – een uitvoerige correspondentie tussen de betrokken partijen vooraf gegaan, waarin de Curator zijn zienswijze uiteen heeft gezet en de gedaagde partijen daarop hebben geantwoord. Verzoekers zijn in het Vonnis veroordeeld tot betaling van het gehele boedeltekort uit hoofde van bestuurdersaansprakelijkheid.

Overwegingen en motivering van de beslissing:
Het Panel kan Verzoekers niet-ontvankelijk verklaren op grond van artikel 4 lid 5 van het Toetsingsreglement en het verzoek zonder nader onderzoek afdoen, indien zich een of meerdere van de volgende omstandigheden voordoen:

a. de gedraging heeft meer dan een jaar voor indiening van het verzoek plaatsgevonden;
b. de gedraging is ter beoordeling voorgelegd aan een andere (toezichthoudende of rechtsprekende) instantie;

c. de gedraging is meer geëigend om aan een andere (toezichthoudende of rechtsprekende) instantie te worden voorgelegd;
d. de gedraging is kennelijk onaannemelijk;
e. de gedraging levert kennelijk geen strijd op met de toetsingscriteria.

Het Panel stelt allereerst vast de gewraakte handelwijze van de Curator meer dan twee jaar voor indiening van het verzoek heeft plaatsgevonden. Omstandigheden die dit tijdsverloop (gelet op het bepaalde in het hiervoor aangehaalde art. 4 lid 5 onder a van het Toetsingsreglement) kunnen billijken zijn gesteld noch gebleken. Daarnaast acht het Panel de verwijten kennelijk onaannemelijk, gelet op de overwegingen en uitkomst van het Vonnis. Het Panel is tot slot van mening dat de verwijten zich bij uitstek lenen voor toetsing in de Procedure.

Beslissing:
De Toetsingscommissie verklaart Verzoekers niet-ontvankelijk in hun verzoek tot toetsing ex artikel 4 lid 5 van het Toetsingsreglement.
(Toetsingscommissie INSOLAD 3 maart 2020)