

Vierde openbare verslag in het faillissement van THERMPHOS INTERNATIONAL B.V. (F.02/12/1054), tevens derde openbare verslag in het faillissement van THERMPHOS HOLDING B.V. (F.02/13/167).

De tekst van de eerdere verslagen zijn hier gehandhaafd. Nieuwe tekst (vierde verslag Thermphos International B.V.; derde verslag Thermphos Holding B.V.) is vetgedrukt.

gegevens Thermphos International B.V.

datum voorlopige surseance van betaling: 24 september 2012
datum intrekking surseance en faillietverklaring: 21 november 2012

rechter-commissaris : eerst mr. F.H.E. Boerma, thans mr. I.C. Prenger-Kwant
curatoren : mr. R. van den Bos, mr. S.M.W.L. van Boven
en mr. F.T. Hiemstra, advocaten te Middelburg

Dit faillissementsverslag heeft niet alleen betrekking op de achterliggende faillissementsperiode, maar ook op de periode van 24 september 2012, de datum waarop aan Thermphos International B.V. (verder: 'TI' of 'de vennootschap') voorlopig surseance van betaling werd verleend tot de faillissementsdatum.

Activiteiten onderneming : TI exploiteert een fosforfabriek in Vlissingen-Oost en houdt (in)direct de aandelen in diverse dochtervennootschappen die vrijwel alle in het buitenland zijn gevestigd. Als bijlage 1 is een overzicht aangehecht van het zogenoemde '*industrial business model*'. Daarop is aangegeven welke producten uit de fosforeerts worden geproduceerd.

Omzetgegevens, ontleend
aan de jaarrekeningen van TI

(geconsolideerde cijfers) : 2008: € 714.826.000,--
2009: € 400.298.000,--
2010: € 378.108.000,--
2011: € 392.223.000,-- (concept jaarrekening)

Personeel gem. aantal : 430

gegevens Thermphos Holding B.V.

datum faillietverklaring : 12 februari 2013

rechter-commissaris : eerst mr. F.H.E. Boerma, thans mr. I.C. Prenger-Kwant
curatoren : mr. R. van den Bos, mr. S.M.W.L. van Boven
en mr. F.T. Hiemstra, advocaten te Middelburg

Thermphos Holding (verder: TH) houdt alle aandelen in TI. TH heeft verder geen activa en ontplooit ook geen eigen activiteiten. Daarom, en omdat TH in december 2004 een zogenoemde 403-verklaring heeft afgegeven, wordt het faillissement van TH met toestemming van de rechter-commissaris geconsolideerd afgewikkeld met het faillissement van TI. In dit verslag zullen uitsluitend de gegevens uit de jaarrekening van TH separaat worden vermeld.

Activiteiten onderneming : Financiële holding

Omzetgegevens : De omzet van TH bestond uit de negatieve resultaten van TI
: en haar dochters. Het eigen resultaat van TH bedroeg:
: in 2009: verlies: € 37.296.000,--
: in 2010: verlies: € 2.536.000,--

: De geconsolideerde omzetgegevens waren:
: in 2009 € 400.298.000,--
: in 2010 € 378.108.000,--
: in 2011 € 392.223.000,--

Personeel gem. aantal : 0

Saldo einde verslagperiode : Er is een boedelrekening geopend bij ING Bank N.V. Er is echter nog geen saldo op deze rekening geboekt. De financiering van de boedel verloopt vooralsnog via de reeds bestaande rekeningen van TI in het kader van een boedelkrediet (zie §5).

: Het saldo op de faillissementsrekening bedraagt thans circa € 33.200.000,--. Als bijlage 1 is een financieel overzicht aangehecht, waarin is aangegeven welke bedragen in de faillissementsperiode zijn ontvangen en betaald. De betalingen en de ontvangsten in het kader van de bedrijfsexploitatie spreken voor zich. De betalingen aan de banken en de ontvangsten in het kader van de verkopen van bedrijfsonderdelen worden elders in dit verslag toegelicht.

: Het saldo op de faillissementsrekening bedraagt thans € 42.680.216,63. In de achterliggende verslagperiode zijn BTW-restituties ontvangen, in totaal tot een bedrag van € 1.453.337,00. Daarnaast zijn in de achterliggende verslagperiode betalingen ontvangen die verband houden met de verkoop van de dochtervennootschappen. Deze ontvangsten worden verantwoord in § 6.4.

Als bijlage 1 is een financieel overzicht aangehecht waarin de ontvangsten en betalingen in de achterliggende verslagperiode zijn opgenomen. Het overzicht heeft niet alleen betrekking op de hiervoor genoemde faillissementsrekening, maar ook op de bedrijfsrekeningen van TI, welke rekeningen nog worden gebruikt in het kader van de exploitatie van de onderneming in Vlissingen.

: Het positieve saldo van de gezamenlijke faillissementsrekeningen bedraagt € 41.803.720,26. De belangrijkste mutaties in de achterliggende verslagperiode zijn de volgende.

- **Van de Belastingdienst werden restituties ontvangen tot een totaalbedrag van circa € 1.913.000,-- (meest omzetbelasting).**
- **Van Fosfa (zie § 6.4) werd een eerste nabetaling ontvangen van circa € 937.000,--.**
- **Van de ICC werd op voorhand gedeponereerd griffierecht terugontvangen tot een bedrag van circa € 45.000,-- (Mauserclaim; § 1.4).**
- **Van de boedelrekening werden tekorten op de exploitatierekening van TI aangevuld tot een totaalbedrag van circa € 1.600.000,--.**
- **Vanuit de boedelrekening werd een bedrag van € 1.300.000,-- doorbetaald aan Thermphos Deutschland, zijnde een onderdeel van de verkoopopbrengst van de onderneming van Thermphos DE, die bij de verkoop door de curatoren was ontvangen.**

Als bijlage 1 is een financieel overzicht aangehecht dat een algeheel beeld geeft van de financiële transacties, niet alleen op de faillissementsrekening, maar tevens op de bedrijfsrekeningen van TI, welke rekeningen nog in gebruik zijn in verband met de afwikkeling van de diverse verkooptransacties en in verband met de kosten van het beheer van de site in Vlissingen Oost.

Verslagperiode : 20 juni t/m 19 september 2013

Bestede uren in
verslagperiode

: Van Boven advocaten LLP
: mr. S.M.W.L. van Boven: 179 uur en 48 minuten

: mr. F.T. Hiemstra: 171 uur en 42 minuten
: mr. E.M. van den Bergh: 62 uur en 6 minuten
: mr. J.B. de Meester: 2 uur en 30 minuten
: mr. M.E. Batelaan: 2 uur en 6 minuten
: mr. T.J.M. Kagie: 1 uur en 12 minuten
: mevrouw J. Meedendorp-Zijl: 6 uur en 42 minuten

: Robos Iuris B.V.

: mr. R. van den Bos: 280 uur en 12 minuten

Bestede uren totaal

: Van Boven advocaten LLP
: 2012: mr. S.M.W.L. van Boven: 189 uur en 54 minuten
: 2012: mr. F.T. Hiemstra: 201 uur en 36 minuten
: 2012: mr. E.M. van den Bergh: 111 uur en 12 minuten

: 2013: mr. S.M.W.L. van Boven: 791 uur en 42 minuten

: 2013: mr. F.T. Hiemstra: 756 uur en 48 minuten

: 2013: mr. E.M. van den Bergh: 313 uur en 30 minuten

: 2013: mr. J.B. de Meester: 3 uur en 36 minuten

: 2013: mr. M.E. Batelaan: 5 uur en 54 minuten

: 2013: mevrouw J. Meedendorp-Zijl: 79 uur en 30 minuten

: 2013: mevrouw D.I.E. van Dijke: 3 uur en 54 minuten

: Robos Iuris B.V.

: 2013: de heer mr. R. van den Bos: 928 uur en 48 minuten

: Van Iersel Luchtman N.V.

: mr. R. van den Bos: 169 uur en 42 minuten

: J.A.J. Otte: 148 uur en 18 minuten

: B. Theunisse: 43 uur en 6 minuten

: B.J.M.P. Cremers: 11 uur en 48 minuten

: R.M.M. Haerkens: 3 uur en 12 minuten

: F.F.A. Smetsers: 1 uur en 30 minuten

: U. Ramessersing: 42 minuten

: D.J.C. Nuijten: 20 uur en 12 minuten
: R. van der Jagt: 42 minuten
: F. van Tilburg: 6 minuten
: 731 uur en 54 minuten

Surseanceperiode

- 0.1 Op 24 september 2012 heeft de toenmalige directie van TI de Rechtbank Middelburg verzocht (voorlopig) surseance van betaling te verlenen. Bij beschikking van dezelfde dag heeft de rechtbank dat verzoek ingewilligd. Mrs. B.F. Louwerier en R. van den Bos te Breda en mr. S.M.W.L. van Boven te Middelburg werden tot bewindvoerders benoemd.
- 0.2 TI legde aan haar surseanceverzoek ten grondslag dat zij in financiële moeilijkheden verkeerde. Als oorzaken hiervan werd opgegeven de hevige concurrentiestrijd als gevolg van dumping van fosfor door een buitenlandse concurrent, alsmede aangescherpte milieumaatregelen waardoor de productiecapaciteit onvoldoende kon worden benut. De directe aanleiding tot de indiening van het verzoek werd blijkens het verzoekschrift gevormd door het gegeven dat de banken, met wie TI een kredietovereenkomst had gesloten, verstrekte leningen hadden opgeëist.
- 0.3 Direct na hun benoeming moesten de bewindvoerders constateren dat de vennootschap niet in staat was om aan haar lopende verplichtingen te voldoen. Dat was slechts mogelijk indien een externe partij gelden ter beschikking zou stellen. Met diverse *stakeholders* (aandeelhouder, betrokken overheden, grote leveranciers en de betrokken banken) is vrijwel direct overleg gevoerd. Al snel was duidelijk dat directe stopzetting van de activiteiten tot een enorm waardeverlies (voorraden en dochters) en tot een (sociaal en milieutechnisch) onwenselijke situatie zou leiden. Mede daarom had het bestuur van de vennootschap tezamen met de accountant voorafgaand aan het surseanceverzoek reeds een financieel plan opgesteld (het plan) dat een scenario bevatte voor een gecontroleerde afbouw van de activiteiten in Vlissingen. Bij de uitvoering van dat plan zou in Vlissingen voldoende fosfor kunnen worden gefabriceerd om de (winstgevende) dochterondernemingen van TI

in het buitenland gedurende een zekere tijd van grondstoffen te kunnen blijven voorzien. Voorts zou bij uitvoering van het plan tijd worden gewonnen om een (ten opzichte van directe liquidatie) minder geforceerd verkoopproces op te starten, waardoor onnodig waardeverlies zou kunnen worden voorkomen. De bewindvoerders hebben zich achter dit plan gesteld en hebben met twee banken (ING en ABN AMRO) een overeenkomst gesloten op grond waarvan de voor de uitvoering van het plan benodigde middelen zouden vrijkomen (boedelkrediet).

0.4 Met het boedelkrediet is de bedrijfsvoering van TI gedurende circa twee maanden voortgezet met de volgende resultaten:

- De schuld aan de banken is afgenomen.
- Gedurende de surseanceperiode is aan de lopende verplichtingen (voor zover bekend) voldaan.
- Uit de aanwezige grondstoffen is voldoende fosfor (P4) gefabriceerd teneinde de dochtermaatschappijen in het buitenland van grondstoffen te voorzien en de continuïteit van die dochters zoveel mogelijk te waarborgen.

Zoals eveneens in het plan was voorzien is de productie in Vlissingen in de derde week van november 2012 gestaakt. Omdat vanaf dat moment ook niet meer aan de lopende verplichtingen kon worden voldaan – het boedelkrediet voorzag daar niet in – hebben de bewindvoerders de rechtbank moeten verzoeken de surseance in te trekken en het faillissement van de vennootschap uit te spreken. Aan dat verzoek heeft de rechtbank bij beschikking van 21 november 2012 voldaan.

1. Inventarisatie

1.1 *Directie en organisatie*

Als bijlage 2 is aan dit verslag een organogram gehecht. Daaruit kan het volgende worden opgemaakt.

- Alle aandelen van TI worden gehouden door Thermphos Holding B.V., waarvan de aandelen vervolgens gehouden worden door een Luxemburgse vennootschap.

- TI houdt zelf de aandelen in Thermphos Deutschland GmbH, Omnisal GmbH, Thermphos UK Ltd, Industrial Park Vlissingen B.V., Thermphos Trading GmbH, Thermphos France SARL, Thermphos Argentina SA en Thermphos (China) Food Additives Co. Ltd.
- Thermphos Argentina SA houdt (vrijwel) alle aandelen in Sudamfos SA, welke vennootschap enige aandeelhouder is van Sudamfos Do Brasil Ltda.
- Thermphos Trading GmbH houdt aandelen in Dequest AG en Thermphos Hong Kong Ltd en participeert in Crystallis Oy in Finland.
- Dequest AG houdt (vrijwel) alle aandelen in Thermphos Investments SingaporePTE, Therphos USA Corporation, Thermphos Dequest UK Ltd, Thermphos België BVBA en 45% van de aandelen in Hubei Fuxing Chemicals Ltd.
- Thermphos Investments Singapore PTE is enig aandeelhouder van Thermphos Japan Ltd.

Op het moment dat de surseance van betaling werd verleend had TI twee bestuurders:

- de heer R. de Ruiter
- Thermphos Holding B.V.

Thermphos Holding B.V. heeft, althans had, drie bestuurders:

- de heer N. Galmor
- de heer I. German
- de heer C. Galeano

Op 9 oktober 2012 heeft Thermphos Holding zich als bestuurder van TI teruggetrokken. Als reden werd opgegeven dat Thermphos Holding niet kon instemmen met de voorwaarden ter verkrijging van het boedelkrediet, terwijl de bewindvoerders en de heer De Ruiter meenden dat die voorwaarden, ondanks het feit dat die als knellend werden ervaren, in het licht van alle omstandigheden moesten worden aanvaard.

Op dit moment is daarom de heer De Ruiter de enige bestuurder van TI.

Aan de curatoren is te kennen gegeven dat de heer Galmor voornoemd niet alleen bestuurder was van Thermphos Holding, maar - via holdingmaatschappijen in het buitenland - ook de uiteindelijke eigenaar van TI. De curatoren hebben die eigendomsclaim niet geverifieerd, maar hebben geen gegronde reden om aan de juistheid daarvan te twijfelen. Volledigheidshalve wijzen de curatoren er echter op dat zij op 8 oktober 2012 een brief hebben gekregen van advocaat Andre A. Girguis te Zurich, Zwitserland, die optreedt voor de heer Arcardi Gaydamak en waarin – zonder overlegging van enig bewijsstuk – is gesteld, althans is gesuggereerd, dat de heer Gaydamak eigenaar zou zijn. Op 9 oktober 2012 zijn bij advocaat Girguis bewijsstukken opgevraagd, waarop niets meer is vernomen.

TI heeft een Raad van Commissarissen met de volgende leden:

- de heer P.P. Roisman
- de heer C.G. Teppema
- de heer H.C. de Jongste

In de achterliggende verslagperiode is een einde gekomen aan de betrokkenheid van de heer De Ruiter als bestuurder, zowel bij TI als bij Industrial Park Vlissingen B.V.

1.2 *Winst en verlies*

Resultaten voor belasting, ontleend aan de jaarrekeningen van TI:

2008:	winst:	€155.906.000,--
2009:	verlies:	€ 41.955.000,--
2010:	verlies:	€ 3.493.000,--
2011:	verlies:	€ 24.029.000,-- (ontleend aan conceptjaarrekening)

Resultaten voor belasting, ontleend aan geconsolideerde jaarrekeningen van TH

2009:	verlies:	€ 45.950.000,--
2010:	verlies:	€ 1.942.000,--
2011:	verlies:	€ 22.477.000,--

1.3 *Balanstotaal*

Ontleend aan de jaarrekeningen van TI

per ultimo 2008:	€ 432.150.000,--
per ultimo 2009:	€ 301.608.000,--
per ultimo 2010:	€ 293.866.000,--
per ultimo 2011:	€ 333.474.000,-- (ontleend aan conceptjaarrekening)

Gegevens TH, ontleend aan de geconsolideerde jaarrekeningen van TH

per ultimo 2009:	€ 295.596.000,--
per ultimo 2010:	€ 293.568.000,--
per ultimo 2011:	€ 333.176.000,--

1.4 *Lopende procedures*

Voor zover tot nu toe gebleken lopen tegen TI de volgende gerechtelijke procedures:

- Op 4 juni 2012 is TI gedagvaard voor de Rechtbank Middelburg door Compagnie de Manutention (CDM) B.V., Compagnie de Manutention (CDM) II B.V. en C.Ro Ports Nederland B.V., alle gevestigd te Ritthem. Deze eisers vorderen kort gezegd dat TI haar werkzaamheden verplaatst naar een locatie die tenminste 10 kilometer van de huidige vestigingsplaats van eisers is verwijderd, althans dat TI een bepaalde uitstoot staakt, alsmede een verklaring voor recht dat TI onrechtmatig handelt met veroordeling tot voldoening van schade, nader op te maken bij staat. Op 17 oktober 2012 is namens TI (en medegedaagde Thermphos Holding B.V.) geantwoord, waarbij geconcludeerd is tot niet-ontvankelijkheid van eisers in hun vorderingen, althans tot ontzegging van die vorderingen, met veroordeling van eisers in de proceskosten.

De procedure is geschorst in verband met het faillissement van TI.

- Ten overstaan van een scheidsgerecht van de *International Court of Arbitration* van de ICC (*International Cambre of Commerce*) is een procedure aanhangig tussen TI als eiseres en Mauser France S.A.S. en Mauser Benelux B.V. als verweerders. In deze zaak vordert TI vergoeding van schade die ze heeft geleden

als gevolg van lekkages uit door Mauser ter beschikking gestelde vaten/verpakkingen. Bij tussenvonnis (*award*) van 6 maart 2012 heeft het scheidsgerecht verklaard dat Mauser France S.A.S. wanprestatie heeft gepleegd en gehouden is tot vergoeding van alle schade die TI heeft geleden. De omvang van de schade dient nog nader te worden vastgesteld. Getracht is een minnelijke regeling te bereiken, maar dat is niet gelukt. De procedure wordt voortgezet. Een volgende mondelinge behandeling vindt plaats op 5 februari 2013.

Op 5 februari 2013 heeft een mondelinge behandeling plaatsgevonden over de omvang van de te vergoeden schade. Een einduitspraak wordt binnen enkele maanden verwacht.

Arbiters hebben hun beslissing verdaagd tot eind augustus 2013.

Bij award van 22 juli 2013 heeft het ICC-scheidsgerecht de vordering op Mauser France S.A.S. en Mauser Benelux B.V. toegewezen tot een bedrag dat inclusief rente en kosten thans circa € 9 miljoen bedraagt. Mauser is tot betaling aangesproken, maar antwoordt dat zij niet in staat is om aan de veroordeling te voldoen en dat zij met de curatoren een regeling wil treffen. In verband met de tenuitvoerlegging van de award hebben de curatoren de bijstand ingeroepen van een Franse advocaat.

- Door een buitenlandse fosforfabrikant wordt in de visie van TI tegen een te lage prijs fosfor verkocht op de Europese markt. TI heeft zich hierover beklaagd in een procedure bij de Europese Commissie.

Op 13 februari 2013 heeft de Europese Commissie een zogenoemde '*Commission Decision*' genomen '*terminating the anti-dumping proceeding, concerning imports of white phosphorus, also called elemental or yellow phosphorus, originating in the Republic of Kazakhstan*'. De commissie heeft onderzocht of in de periode van 1 januari 2011 tot en met 31 december 2011 fosfor is gedumpt op de Europese markt en heeft geconcludeerd dat sprake is geweest van dumping. Onder meer is overwogen:

'In view of the above, the investigation confirmed that should dumped imports continue to enter the Union market, the losses of the Union industry would be likely to lead to the permanent discontinuation of any sizeable Union production of white phosphorus. This seems to be confirmed by the developments after the IP, i.e. the Union industry has filed for bankruptcy and is under liquidation process.'

De commissie overwoog voorts:

'On the basis of the above, on balance, it was concluded that the negative impact of measures on the users is more significant than the overall benefit to the Union industry. Therefore, in this case, it is considered that despite of the conclusions on injurious dumping, it can be clearly concluded that it is not in the Union interest to adopt anti-dumping measures.'

De Europese Commissie heeft derhalve vastgesteld dat verboden dumping heeft plaatsgevonden, maar ziet in verband met de omstandigheden van het geval geen aanleiding om maatregelen te treffen. De curatoren beraden zich op een eventuele schadeclaim jegens de partij die zich aan dumping heeft schuldig gemaakt.

De curatoren onderzoeken in hoeverre de Kazachstaanse partij die zich schuldig heeft gemaakt aan de dumping van fosfor op de Europese markt in de civiele procedure tot schadevergoeding kan worden aangesproken. In verband hiermee is namens de curatoren bij de Europese Commissie inmiddels toegang tot het volledige procesdossier gevraagd. In een volgend verslag zal aan dit onderwerp meer aandacht worden besteed.

1.5 Verzekeringen

Belangrijke verzekeringen als brand, aansprakelijkheid en transport zijn collectief ondergebracht bij Aon en voortgezet tot en met 31 december 2012. Inmiddels is voor deze polissen ook overeenstemming bereikt over voortzetting voor de eerste twee/drie maanden in 2013.

In overleg met Aon is het aantal verzekeringen, alsmede de daardoor verleende dekking, aangepast aan de gewijzigde omstandigheden bij Thermphos.

TH heeft een polis die dekking geeft tegen eventuele bestuurdersaansprakelijkheid. De premie is laatstelijk niet voldaan. De verzekering kan worden voortgezet mits een bedrag van € 30.000,-- wordt betaald, onder meer ter zake van het uitlooprisico. De curatoren hebben de bestuurders van TH gevraagd of zij bereid zijn deze premie te voldoen.

De curatoren hebben de premie voor de beroepsaansprakelijkheidsverzekering (**bedoeld is: bestuurdersaansprakelijkheidsverzekering**) voldaan, inclusief de premie ter afdekking van het zogenoemde uitlooprisico. Deze verzekering is in de eerste plaats afgesloten ten behoeve van de voormalige bestuurders. Met die bestuurders is overleg gevoerd over de vergoeding van de premie, hetgeen heeft geleid tot de afspraak dat zij de helft van de premies aan de boedel vergoeden.

De premie is voldaan; de bestuurders hebben hun deel aan de boedel betaald.

1.6 *Erfpacht*

TI heeft haar bedrijf gevestigd aan de Europaweg Zuid 4, 4389 PD Vlissingen-Oost. De bedrijfsterreinen behoren in blote eigendom toe aan Zeeland Seaports N.V. In 2003 heeft TI de bedrijfsterreinen in erfpacht verkregen van Zeeland Seaports N.V. Een deel van het terrein waarop TI gevestigd is (met name wegen en parkeerterreinen), zijn van Zeeland Seaports N.V. in erfpacht verkregen door Industrial Park Vlissingen B.V., een 100% dochter van TI.

Ter zake van de canonbetaling is sprake van een achterstand. Gedurende de periode van surseance van betaling heeft TI canon betaald, maar er resteert een vordering over de periode voorafgaand aan de surseance en over de periode na de datum van het faillissement.

Erfverpachter ZSP meent dat TI de aansprakelijke partij is voor de betaling van de canon, ook ter zake van het erfpachtsrecht van Industrial Park Vlissingen B.V. Van de juistheid van dit standpunt zijn de curatoren vooralsnog niet overtuigd.

ZSP heeft de curatoren gesommeerd de lopende canonverplichtingen als boedelschuld te voldoen. De curatoren hebben gemotiveerd aangegeven niet aan die sommatie te zullen voldoen.

De discussie over de kwalificatie van de canonvordering (boedelschuld of niet?) is in de achterliggende verslagperiode niet vervolgd.

1.7 *Oorzaak faillissement*

In 2008 heeft TI voor het laatst winst gemaakt. In de achterliggende circa vier jaar is verlies geleden. Enkele oorzaken hiervan zijn de volgende:

- Bij de fosforproductie bij TI komen afvalstoffen vrij, waarvan de uitstoot ingevolge de verleende vergunningen tot bepaalde waarden beperkt dient te blijven. De maximale emissienormen hebben geleid tot een beperking van de productie. Gezien de hoge vaste kosten is een positief financieel resultaat pas mogelijk bij een aanmerkelijk hogere productie dan in de achterliggende jaren is gerealiseerd.
- Door een buitenlandse concurrent van TI is tegen zeer lage prijzen fosfor op de markt gebracht. TI heeft zich daartegen verzet, zulks met steun van de landelijke overheid (zie § 1.4).

Zoals hiervoor is weergegeven, was de directe aanleiding voor het TI-bestuur om surseance van betaling te verzoeken gelegen in het feit dat de banken het krediet van TI bevroren.

Of nog andere oorzaken hebben geleid tot de huidige deconfiture is onderwerp van nader onderzoek.

Het faillissement van TH is uitgesproken op verzoek van één van de crediteuren die ingevolge de 403-verklaring van TH een rechtstreekse aanspraak had verkregen op TH. Het nadere onderzoek naar verdere oorzaken van het faillissement van TH en TI moet nog plaatsvinden en zal worden gecombineerd met het nog te verrichten rechtmatigheidsonderzoek.

Op verzoek van de curatoren hebben de voormalige bestuurders schriftelijk aangegeven welke omstandigheden in hun visie tot het faillissement hebben geleid. Ook twee van de drie commissarissen hebben zich uitgelaten. De derde commissaris heeft aangekondigd op zeer korte termijn zijn visie kenbaar te maken. Voor een verdere toelichting wordt verwezen naar § 7.5.

De voormalige bestuurders en commissarissen van TI en TH hebben naar aanleiding van een aantal vragen van de curatoren antwoorden gegeven of laten geven. Naar aanleiding van die antwoorden formuleren de curatoren vervolgvragen en doen zij verder intern en extern onderzoek. Indien en zodra de curatoren (tussentijdse) conclusies trekken, zullen zij die eerst voorleggen aan de voormalige bestuurders en/of commissarissen. In een later stadium zal extern worden gerapporteerd naar aanleiding van het oorzakenonderzoek van de curatoren.

2. Personeel

2.1 *Aantal ten tijde van faillissement*

416 (exclusief ingeleende medewerkers en exclusief personeel dochtermaatschappijen).

2.2 *Aantal in jaar voor faillissement*

430.

2.3 *Datum ontslagaanzegging*

22 november 2012

Omdat reeds voorafgaand aan de faillissementsbeslissing duidelijk was dat de salarissen over de maand november niet meer zouden kunnen worden voldaan, hebben de toenmalige bewindvoerders het ontslag van het personeel na onderhandelingen met alle betrokkenen, waaronder de ondernemingsraad en bonden, voorbereid. Hierdoor ontstond ook de mogelijkheid om in een vroeg stadium reeds het UWV te betrekken en om reeds

voorafgaand aan het faillissement digitaal alle gegevens omtrent de personeelsleden aan het UWV te verstrekken. Als gevolg hiervan kon reeds in de eerste weken van december 2012 het salaris over de maanden november en december 2012 aan de inmiddels ontslagen medewerkers worden uitgekeerd.

De meeste arbeidsovereenkomsten lopen nu nog door; voor de meeste werknemers geldt een opzegtermijn van zes weken en voor een geringe groep oudere werknemers nog een iets langere termijn. De meeste werknemers zijn ook nog aan het werk. De productie moest langzaam worden afgebouwd, waarna de installaties op deugdelijke wijze diende te worden terug- of uitgeschakeld. Verder vindt er nog werk plaats in het kader van overslag en uitlevering en blijven er veel taken bestaan teneinde een stabiele situatie op het gebied van veiligheid en milieu na te streven. Voorts zijn de medewerkers op de kantoren van TI aan het werk. Diverse activiteiten (verkoop, etc.) worden nog voortgezet. Daarnaast kost de begeleiding van het verkoopproces veel tijd en aandacht.

Ook is inmiddels duidelijk dat zelfs na verloop van de opzegtermijn behoefte blijft bestaan aan de inzet van diverse personeelsleden. De curatoren zijn doende afspraken te maken met een bureau bij wie het bestaande personeel kan worden ingeleend, zolang dat nodig is en zolang de daaraan verbonden kosten kunnen worden voldaan.

In de achterliggende verslagperiode zijn op de *site* in Vlissingen nog diverse activiteiten verricht. Er werd fosfor uitgeleverd en overgeslagen. Daarnaast waren nog medewerkers aanwezig in het kader van het veiligheidstoezicht en ter bemanning van de brandweervoorziening. Op de kantoren van TI in Vlissingen is in de achterliggende verslagperiode hard gewerkt in het kader van de verkoopactiviteiten (zie paragraaf 6). Intussen zijn (activa van) buitenlandse dochtermaatschappijen verkocht. Met de kopers zijn zogenoemde *transitional services agreements* (TSA's) gesloten, op grond waarvan vanuit Vlissingen gedurende enkele maanden activiteiten ten behoeve van de kopers worden verricht. Daarbij gaat het zogenoemde de-drummingsactiviteiten (overslag van fosfor uit vaten naar wagons) en allerlei diensten op het gebied van IT, verkoop, etc. Ten behoeve hiervan zijn thans nog circa 80 personen op de *site* van TI in Vlissingen actief. Het dienstverband tussen TI en die medewerkers is geëindigd. De medewerkers worden thans door TI ingehuurd via een uitzendorganisatie.

Voor die werknemers geldt een opzegtermijn van slechts één week. Voor een aantal medewerkers is een langer verblijf van eminent belang voor de afwikkeling van het faillissement en voor de nakoming van de verplichtingen in het kader van de hiervoor

genoemde TSA's. Aan hen is daarom na overleg met de rechter-commissaris een specifieke incentive-regeling aangeboden, waarbij een toekomstige betaling is gekoppeld aan een langer verblijf bij TI.

In de achterliggende verslagperiode is een deel van de medewerkers, die door de curatoren zijn ingeleend om het werk op de *site* van TI voort te zetten, elders in dienst getreden. Momenteel zijn nog 57 personen op de *site* in Vlissingen actief. Zij houden zich met name bezig met het veilig en stabiel houden van de *site* en van de daarop aanwezig installaties en stoffen. Voorts is een aantal medewerkers actief, met name op de voormalige afdelingen Finance, Procurement, IT en Logistiek.

Aan een deel van de medewerkers, wier inzet in het bijzonder van belang is voor de boedel, zijn in de achterliggende periode *incentives* aangeboden, zulks na overleg met de crediteurencommissie en de rechter-commissaris.

Het aantal actieve medewerkers is in de achterliggende verslagperiode afgenomen, met name op de Afdelingen Finance, Procurement en Logistiek.

2.4 *Werkzaamheden*

Overleg met UWV, HRM-afdeling, Ondernemingsraad en de betrokken bonden. Voorlichtingsmemo's voor en bijeenkomsten met personeel. Verzamelen en bewerken van gegevens en afstemming hiervan met UWV. Oplossen diverse personeels-aangelegenheden, correspondentie, telefonisch overleg en bijkomende werkzaamheden.

Overleg met OR/bonden, HRM-afdeling en diverse adviseurs, overleg en contracteren met uitzendorganisatie. Overleg en regelingen met diverse medewerkers, correspondentie, telefonisch overleg en bijkomende werkzaamheden.

Overleg met diverse medewerkers, uitzendorganisatie en bijkomende werkzaamheden.

Overleg met uitzendorganisatie en diverse medewerkers; uitvoering geven aangetroffen incentive-regelingen.

3. Activa

Onroerende zaken

3.1 *Beschrijving*

TI is eigenares van de (meeste) opstallen aan de Europaweg Zuid 4 te Ritthem, welke opstallen staan gebouwd op gronden die zij krachtens erfpacht in gebruik heeft en die in blote eigendom toebehoren aan Zeeland Seaports N.V.

Daarnaast is TI eigenares van een appartement op de vijfde verdieping van het gebouw aan de Italiëlei 92-94 te Antwerpen, België (c.a.). Deze woning wordt feitelijk gebruikt door de heer I. German, één van de bestuurders van Thermphos Holding B.V. Aan de heer German is verzocht te bevestigen dat hij de woning, die hij om niet in gebruik heeft, zal ontruimen, maar die vraag heeft hij (nog) niet beantwoord. De curatoren zijn voornemens de woning via een makelaar in België in ontruimde staat te koop aan te bieden. Ook de heer German kan zich als koper melden.

Het erfpachtsrecht wordt vooralsnog voorgezet (zie § 1.6). De curatoren onderzoeken in hoeverre het erfpachtsrecht op zichzelf waarde vertegenwoordigt.

Het appartement in Antwerpen is nog niet ontruimd. De heer German heeft aangegeven het appartement te willen kopen. Aanvankelijk bracht hij een bod uit ter hoogte van circa 2/7^{de} van de aankoopprijs in 2007. Toen dat aanbod werd afgewezen, volgde een bod op circa de helft van de oorspronkelijke aankoopprijs. Ook dat bod is afgewezen. De curatoren hebben aangegeven geen verdere onderhandelingen met de heer German te willen voeren. Zij hebben een Belgische advocaat ingeschakeld teneinde de ontruiming te bewerkstelligen. Zodra het appartement ontruimd is zal het via een Belgische makelaar te koop worden aangeboden.

De curatoren hebben de waarde van het erfpachtsrecht laten taxeren. Zoals zij verwachtten heeft het recht geen waarde zolang daaraan een mogelijke saneringsplicht is gekoppeld. Ook is een taxatie gedaan van de waarde van het erfpachtsrecht na sanering van de site. De getaxeerde waarde vormt voor de curatoren een afwegingsfactor in de onderhandelingen met ZSP en de betrokken overheden. Verwezen wordt naar § 8.1.

De heer German heeft het appartement in Antwerpen ontruimd. Het appartement wordt thans te koop aangeboden via een makelaar in Antwerpen voor € 640.000,-- kosten koper.

Het appartement in Antwerpen is verkocht voor € 575.000,--. Op grond van het Belgisch recht hebben de curatoren de toestemming van de Belgische rechter nodig voor de verkoop. Die toestemming wordt nu gevraagd. Vervolgens dient door een notaris een rangregeling te worden opgesteld voor de verdeling van de opbrengst. Voor zover de curatoren bekend, zijn er geen relevante schulden met betrekking tot het appartement en zal de verkoopopbrengst na aftrek van bepaalde kosten (notaris, makelaar en advocaat) vrijwel volledig aan de boedel toekomen.

3.2 *Verkoopopbrengst*

Niet van toepassing.

Zie 3.1.

3.3 *Hoogte hypotheek*

Het erfpachtsrecht is met hypotheek belast (zie § 5.3)

Het appartement in Antwerpen is, voor zover bekend, niet met hypotheek belast.

Het hypotheekrecht op het erfpachtsrecht is vervallen als gevolg van de afbetaling van de schulden aan het bankenconsortium (zie § 5)

3.4 *Boedelbijdrage*

Niet van toepassing.

3.5 *Werkzaamheden*

Overleg en correspondentie met Zeeland Seaports N.V.; bestudering aktes; overleg en correspondentie met (advocaat van) de heer German.

Uitvoerig overleg en correspondentie met ZSP. Overleg en correspondentie met de heer German en zijn advocaat. Instructie aan Belgische advocaat.

Bestudering juridische problematiek, overleg en correspondentie met ZSP, overleg en correspondentie met (de advocaat van) de heer German en met eigen Belgische advocaat, overleg en correspondentie met makelaar in Antwerpen.

Uitvoerig overleg met Belgische makelaar, notaris en advocaat.

Bedrijfsmiddelen

3.6 *Beschrijving*

TI is eigenares van (vrijwel) alle installaties, gereedschappen, inventaris, etc. die zich op de *site* in Vlissingen bevinden.

Tot nu toe zijn slechts beperkte activiteiten ontplooid in het kader van de verkoop van de hier bedoelde activa. Daarvoor bestonden de volgende redenen. Aanvankelijk was het de bedoeling van de curatoren te zoeken naar een koper die ook de exploitatie van de site in Vlissingen zou voortzetten. Dat is niet gelukt. Nadien is bekeken in hoeverre de aanwezige activa benodigd zijn bij het eventuele wegnemen van de aangetroffen problemen op het gebied van veiligheid en milieu (zie paragraaf 6.4). Dit laatste onderzoek is nog niet geheel afgerond. Voor een deel van de activiteiten kan echter wel worden geconstateerd dat zij niet meer benodigd zijn. De curatoren laten zich voorlichten over de optimale wijze om die activa te gelde te maken.

Medio maart 2013 heeft het Ministerie van Economische Zaken aan de heer De Ruiter verzocht te onderzoeken in hoeverre op de *site* in Vlissingen in het kader van een PPS nog mogelijkheden bestaan om te komen tot de productie van groene fosfor. Curatoren steunen een dergelijk initiatief, maar menen dat het initiatief erg laat is opgestart. Vandaar dat de curatoren het Ministerie hebben gevraagd in hoeverre de bereidheid zou bestaan om de kosten van de instandhouding van de fabriek te vergoeden gedurende de periode dat het voornoemde onderzoek plaatsvindt. Die bereidheid blijkt niet te bestaan. Vandaar

dat thans op zeer korte termijn zal moeten worden beoordeeld of het initiatief een serieuze kans maakt. De kans van slagen neemt uiteraard af naar mate de curatoren verdere uitvoering geven aan de op hen rustende taak om de activa te gelde te maken.

Het initiatief dat het Ministerie van Economische Zaken in maart 2013 heeft genomen, heeft tot de volgende resultaten geleid.

De heer De Ruiter heeft de curatoren medegedeeld dat hij met vier partijen gesprekken heeft gevoerd om op de site in Vlissingen groene fosfor te produceren. Met twee van die partijen hebben de curatoren rechtstreeks contact onderhouden. Deze contacten hebben niet direct tot vervolgstappen geleid. Dat hield onder meer verband met het gegeven dat de betrokken partijen niet bereid waren de curatoren te informeren over de technische procedés waarmee zij meenden tot een rendabele exploitatie van de *site* te kunnen overgaan. Belangrijker is echter dat de betrokken partijen een substantiële financiële bijdrage uit de failliete boedel verlangen, in ruil waarvoor bepaalde (vooral nog onverzekerde) toezeggingen omtrent sanering van de site zouden worden gedaan. De curatoren hebben de betrokkenen verwezen naar de Staat, de Provincie en erfverpachter ZSP. De gedachte hierachter was dat de curatoren sowieso niet in staat zijn met enige partij te contracteren, als tevoren niet blijkt dat de betrokken overheden en ZSP afstand doen van hun vermeende claims op de boedel, welke claims met name verband houden met de verontreiniging op en van de *site*.

Op dit moment spreken vertegenwoordigers van het Ministerie van Economische Zaken en de provincie Zeeland, bijgestaan door de landsadvocaat, nog met één partij. Namens het Ministerie is aanvankelijk aan de curatoren medegedeeld dat met die partij vóór 15 juni 2013 een *letter of intent* zou worden ondertekend. Dat is niet gelukt. Men hoopt op zeer korte termijn alsnog tot vastlegging van principeafspraken te kunnen komen.

De curatoren hebben de vertegenwoordigers van de betrokken overheden en EZ laten weten dat zij het niet in het belang van de crediteuren achten de verkoop van de activa langer uit te stellen en dat de bereidheid tot verder uitstel slechts bestaat indien de betrokken overheden de doorlopende exploitatiekosten gedurende de verdere onderhandelingsperiode vergoeden en daarnaast aan de boedel een bedrag betalen wegens '*opportunity schade*', waarmee wordt bedoeld op de schade die de boedel kan leiden doordat de curatoren op dit moment niet in staat zijn bepaalde activa te verkopen, terwijl zich voor die activa wel gegadigden hebben gemeld. Namens het Ministerie van Economische Zaken is toegezegd dat deze kosten zullen worden vergoed.

In de komende verslagperiode zal moeten blijken in hoeverre het hier bedoelde plan van het Ministerie van Economische Zaken succes heeft.

In het vorige verslag is al melding gemaakt van het overleg dat gevoerd wordt met een partij die op de *site* van TI in Vlissingen-Oost groene fosfor zou willen produceren. De betrokken partij, Kalogeo uit Oostenrijk, heeft in juli 2013 met de betrokken overheden een *letter of intent* getekend, waarin bepaalde, nader uit te werken afspraken werden vastgelegd. Eén van die afspraken was dat de overheden en Zeeland Seaports (ZSP) uiterlijk 15 september 2013 overeenstemming met Kalogeo zouden hebben moeten bereikt over de investeringsplannen van Kalogeo en uiteindelijk ook over een afstand van recht jegens de boedel ter zake van de vorderingen die de overheden en Zeeland Seaports pretenderen met betrekking tot de opruimkosten. Voor of op 15 september jl. is echter nog geen overeenstemming bereikt. Wel vernemen de curatoren dat er nog overleg gaande is tussen de overheden en Zeeland Seaports enerzijds en Kalogeo anderzijds. Zou alsnog overeenstemming tussen deze partijen worden bereikt, dan zal vervolgens overleg moeten worden gevoerd tussen Kalogeo en de curatoren. Het overleg tussen Kalogeo en de curatoren zal vooral gericht zijn op de vraag welk bedrag de curatoren ter beschikking stellen. Daarnaast zullen afspraken moeten worden gemaakt over de vraag welke activa van de boedel aan Kalogeo worden overgedragen en op welke voorwaarden.

Gedurende de onderhandelingen hebben de curatoren met het boedelactief de exploitatiekosten gefinancierd. Het gaat daarbij om kosten tot een bedrag van circa € 1 miljoen per maand. Al in het voorjaar van 2013 hebben de curatoren aan de betrokken overheden aangegeven dat zij niet bereid waren de exploitatiekosten voor onbepaalde tijd te blijven dragen. Naar aanleiding daarvan is vervolgens de afspraak gemaakt dat de betrokken overheden een belangrijk deel van de exploitatiekosten (€ 900.000,-- per maand) aan de boedel zouden voldoen, te rekenen vanaf 15 juni 2013. Deze afspraak, die per e-mail namens de betrokken overheden aan de curatoren is bevestigd, wordt door de betrokken overheden niet nagekomen. De curator behouden zich met betrekking daartoe alle rechten voor. Nu gaan betaling van de instandhoudingskosten plaatsvindt, en de betrokken overheden ook niet, althans onvoldoende zijn ingegaan op de voorstellen van de curatoren om de geconstateerde milieuproblematiek op de kortst mogelijke termijn

aan te pakken, hebben de curatoren te kennen gegeven dat zij het beheer van de *site* willen staken. Naar aanleiding daarvan heeft ZSP de rechter-commissaris verzocht de curatoren te bevelen om het beheer van de *site* voort te zetten. Bij beschikking van 4 september 2013 heeft de rechter-commissaris dit verzoek afgewezen. Tegen de beschikking van de rechter-commissaris heeft ZSP beroep ingesteld bij de Rechtbank Zeeland-West-Brabant. De curatoren hebben vertegenwoordigers van de betrokken overheden uitgenodigd om overleg te voeren over de overdracht van het beheer van de *site*.

3.7 *Verkoopopbrengst*

Niet van toepassing.

3.8 *Boedelbijdrage*

Niet van toepassing.

3.9 *Bodemvoorrecht fiscus*

Er zijn geen relevante belastingschulden. Verschuldigde loonheffing is in het algemeen verrekend met terug te vorderen omzetbelasting. Waarschijnlijk dat nog een vordering op grond van artikel 29 lid 2 Wet op de omzetbelasting 1968 zal worden ingediend. Bij de afwikkeling van het faillissement zal rekening worden gehouden met een eventueel bodemvoorrecht van de fiscus dat hiermee verband houdt.

3.10 *Werkzaamheden*

Bestudering situatie ter plekke, diverse aktes en overleg.

Diverse interne en externe besprekingen; correspondentie.

Contacten met diverse gegadigden, besprekingen met en rondleidingen van taxateurs, bestudering taxatierapporten, uitvoerig overleg met betrokken overheden, ZSP en diverse partijen.

Contacten met de betrokken overheden, ZSP, Kalogeo, de crediteurencommissie, de rechter-commissaris en andere betrokkenen.

Instandhoudingsoverleg met diverse leidinggevenden binnen TI, begeleiding van diverse rondleidingen, overleg met taxateurs en bijkomende werkzaamheden.

Voorraden / onderhanden werk

3.11 *Beschrijving*

De belangrijkste grondstoffen voor het bedrijf in Vlissingen zijn erts, cokes en grind. Bij aanvang van de surseance is nog een laatste scheepslading erts ontvangen, die gedurende de surseanceperiode voor productie is aangewend. Gedurende dit proces is naar gelang de behoefte cokes en grind ingekocht.

De grondstoffen zijn vrijwel volledig opgebruikt. De met de grondstoffen vervaardigde hoeveelheid eindproduct is vrijwel volledig aangewend in het kader van de exploitatie van de dochtermaatschappijen in het buitenland en voor het overige verkocht. Naar verwachting zal de laatste hoeveelheid fosfor in de loop van de maand maart 2013 van de *site* in Vlissingen worden afgevoerd.

3.12 *Verkoopopbrengst*

De met deze grondstoffen geproduceerde voorraad is deels nog aanwezig op het terrein in Vlissingen en wordt van daaruit geleverd aan de buitenlandse dochtervennootschappen. Dit levert niet direct een verkoopopbrengst op. Tussen de dochtervennootschappen en TI bestaan zogenoemde *tolling agreements*. Op grond van die contracten worden de in Vlissingen gefabriceerde producten geleverd aan de dochters, met het oog op uiteenlopende vormen van verdere productie. De producten van de dochters worden vervolgens vanuit TI in Vlissingen verkocht en geleverd aan externe partijen. Voor hun werkzaamheden ontvangen de dochters een vergoeding van de kosten met een opslag.

Als gevolg hiervan wordt in de meeste gevallen pas een verkoopopbrengst gegenereerd bij verkoop vanuit Vlissingen van door de dochters bewerkte/gefabriceerde goederen.

3.13 *Boedelbijdrage*

Niet van toepassing.

3.14 *Werkzaamheden*

Uitvoerig overleg met buitenlandse dochtermaatschappijen, begeleiding in- en verkoopproces, overleg met diverse betrokkenen.

Overleg met buitenlandse dochtermaatschappijen, begeleiding verkoopproces, bijkomende werkzaamheden.

Andere activa

3.15 *Beschrijving*

De belangrijkste activa van TI worden gevormd door de aandelen in de dochtermaatschappijen (zie bijlage 2).

In de achterliggende periode zijn vanuit de buitenlandse dochtermaatschappijen activa verkocht. Deze transacties worden toegelicht in paragraaf 6.4.

Naast de hiervoor beschreven materiele activa en de hierna in § 4 te noemen vorderingen op derden, beschikt de boedel nog over een aantal intellectuele eigendomsrechten en vorderingen. Gemeld wordt de merknaam 'Calgon'. Over de verkoop daarvan wordt overleg gevoerd, onder meer met de partij die deze merknaam al geruime tijd op basis van een licentie gebruikt. Daarnaast heeft TI nog bepaalde emissierechten. Of die te gelde gemaakt kunnen worden, hangt onder meer samen met het antwoord op de vraag of de activiteiten op de site in Vlissingen-Oost worden voortgezet.

3.16 *Verkoopopbrengst*

Zoals hierna in §6 zal worden besproken, trachten de curatoren de activa van TI te verkopen, waarbij – kort gezegd – twee scenario's aan de orde kunnen komen, te weten verkoop van het geheel of van delen. In het kader van het verkoopproces zijn inmiddels enkele biedingen uitgebracht. Nu het verkoopproces nog niet is afgerond, zullen daarover op dit moment geen verdere mededelingen worden gedaan.

Zie 6.4.

Nog niet aan te geven.

3.17 *Werkzaamheden*

Contacten met (bestuurders van) dochtermaatschappijen, bestudering waarderingen dochtermaatschappijen, uitvoerige contacten met PwC Corporate Finance, diverse advocaten en adviseurs in het buitenland en interne contacten binnen de organisatie van TI.

Veelvuldig overleg met kopers en adviseurs; bestudering (koop-) contracten en andere documenten, juridische problematiek, uitvoerige correspondentie en bijkomende werkzaamheden.

Overleg met kopers en adviseurs, afwikkeling van problemen en geschilpunten die verband houden met de levering van de aandelen in de dochtermaatschappijen, *transitional services*, etc.

Overleg met diverse partijen en met diverse deskundigen in het kader van de waardering van de hier bedoelde activa.

4. Debiteuren

4.1 *Omvang debiteuren*

Bij aanvang van de surseance bedroeg de debiteurenstand circa € 29 miljoen. Gedurende de surseance is de debiteurenstand teruggelopen tot thans circa € 9.500.000,--.

In de achterliggende verslagperiode is de debiteurenstand verder afgenomen tot ruim € 6.400.000,-- (stand per 14 maart 2013).

In de achterliggende verslagperiode is de debiteurenstand afgenomen tot nominaal € 3.156.544,00 (stand per 17 juni 2013). In dit saldo zijn ook nieuwe debiteuren opgenomen, aan wie nota's zijn verstuurd in het kader van de *transitional services*. Voor het verloop van de debiteurenincasso wordt verwezen naar bijlage 1.

In de achterliggende verslagperiode is de debiteurenstand verder afgenomen tot nominaal € 2.491.228,61 (stand per 19 september 2013). In dit saldo zijn nieuwe debiteuren opgenomen aan wie nota's zijn verstuurd in het kader van de transitional services. Daarnaast zijn nota's verstuurd aan de zogenoemde contractors, partijen die gebruik maken van bepaalde diensten die door of namens TI worden aangeboden aan de gebruikers van de site in Vlissingen-Oost. Voor het verloop van de debiteurenincasso wordt verwezen naar bijlage 1.

4.2 *Opbrengst*

De opbrengst is verwerkt in de cashflow die van week tot week is bijgehouden ter beoordeling van het verloop van de afbetaling van de oude schuld aan de banken en van het boedelkrediet. De vorderingen op de debiteuren van TI zijn aan de banken verpand.

Tot in de eerste week van de maand maart 2013 zijn de opbrengsten toegekomen aan de banken die nog een gecureerde faillissementsvordering hadden op TI, alsmede een boedelvordering in verband met het boedelkrediet. De thans nog te ontvangen betalingen komen aan de boedel toe.

Uit bijlage 1 blijkt dat sinds de faillissementsdatum in totaal € 3.467.000,-- is betaald door debiteuren van voor 24 september 2012 (surseancedatum) en € 32.362.000,-- door debiteuren op wie na die datum vorderingen zijn ontstaan.

4.3 *Boedelbijdrage*

Niet van toepassing.

4.4 *Werkzaamheden*

Overleg met banken en financiële afdeling; beoordeling diverse disputen.

Overleg met banken en financiële afdeling.

Intern overleg en overleg met externe accountant.

Intern overleg, overleg met externe accountant, overleg met contractors.

5. **Bank / Zekerheden**

5.1 *Vordering van bank(en)*

Voor haar bedrijfsvoering maakte TI gebruik van een krediet van een syndicaat waarin participeerden:

- ABN AMRO Bank N.V. (verder: ABN);
- ING Bank N.V. (verder: ING);
- GE Artesia Bank (verder: GE).

Op de surseancedatum hadden deze banken een gezamenlijke vordering van circa € 42 miljoen. Tegenover dit bedrag stonden, naast de hierna onder 5.3 te noemen zekerheden, saldi tot een gezamenlijk bedrag van circa € 13 miljoen. Gesaldeerd bedroeg de vordering van de banken daarom circa € 29 miljoen.

De vordering van het bankensyndicaat is volledig voldaan uit de opbrengst van de verkochte en tot voor kort verpande goederen.

Het bankensyndicaat heeft een afrekening aan de curatoren voorgelegd. De afrekening heeft betrekking op de kosten die de banken bij de curatoren in rekening menen te kunnen brengen en waarvoor zij nog een bedrag onder zich hadden gehouden. Voorlopige tussenstand is dat het syndicaat dezer dagen een bedrag van ruim € 400.000,- aan de curatoren zal terugbetalen. Daarnaast wordt discussie gevoerd over een aantal door de banken toegepaste kostendoorbelastingen. Daarover bestaat op dit moment geen overeenstemming. De curatoren hebben nadere specificaties en een toelichting gevraagd en zullen de kosten nader verifiëren.

5.2 *Leasecontracten*

Er zijn diverse leasecontracten, onder meer voor auto's. Laatstelijk op 21 november 2012 heeft de rechtbank een afkoelingsperiode voor de duur van twee maanden gelast.

Gedurende de afkoelingsperiode die tot omstreeks 20 januari 2013 duurde is in overleg met leasemaatschappijen het gebruik van de geleasede goederen voortgezet. De meeste contracten zijn thans geëindigd of worden op korte termijn beëindigd.

5.3 *Beschrijving zekerheden*

Aan het bankensyndicaat zijn de volgende zekerheden verstrekt:

- verpanding van alle vorderingen van TI op derden en groepsmaatschappijen,
- verpanding van alle roerende zaken van TI in alle landen, waaronder gereed product, grondstoffen, etc.,
- verpanding van alle bankrekeningen van TI in Nederland,
- een hypotheek op het erfpachtsrecht voor de *site* in Vlissingen,
- verpanding van de aandelen van TI, Thermphos Trading, IPV, Omnisal, Thermphos UK, Thermphos France en Thermphos Duitsland.

In verband met de afbetaling van de schuld aan het bankensyndicaat zijn de zekerheden vervallen, waartoe onlangs een *global deed of release* is ondertekend.

5.4 *Separatistenpositie*

Bij aanvang van de surseance overwoog het bankensyndicaat de verstrekte zekerheden uit te winnen, zulks in de veronderstelling dat haar positie met die zekerheden voldoende was afgedekt, een veronderstelling over de juistheid waarvan twijfel kon bestaan. Mede als gevolg daarvan is het eerdergenoemde boedelkrediet afgesloten. Syndicaatslid GE wenste daaraan niet deel te nemen, met als gevolg dat uitsluitend ING en ABN het boedelkrediet hebben verstrekt. In het kader van het boedelkrediet zijn nog aanvullende zekerheden aan ING en ABN verstrekt, zoals een pandrecht op het gereed product dat gedurende de boedelperiode werd/wordt gefabriceerd en de vorderingen die ontstonden/ontstaan bij de verkoop daarvan. Het boedelkrediet kende een maximale piek van € 15 miljoen en is inmiddels teruggelopen tot circa € 8 miljoen. De oude schuld aan het syndicaat is inmiddels teruggelopen tot circa € 7 miljoen (indicatieve bedragen, die pas later exact kunnen worden vastgesteld).

5.5 *Boedelbijdragen*

Niet van toepassing.

5.6 *Eigendomsvoorbehoud*

Een aantal crediteuren heeft aanspraak gemaakt op een eigendomsvoorbehoud. In de meeste gevallen zijn nog geen zaken teruggeleverd, zulks in verband met de afkoelingsperiode die op 21 november voor de duur van twee maanden is afgekondigd.

Aan een aantal crediteuren die aanspraak hebben gemaakt op een eigendomsvoorbehoud zijn bepaalde zaken reeds teruggeleverd. Met andere crediteuren vindt hierover nog overleg plaats. Dat overleg heeft onder meer betrekking op de kosten die zijn verbonden aan de teruglevering en waarvoor de curatoren een vergoeding

wensen. Naar verwachting zullen de laatste eigendomsvoorbeholden in de komende verslagperiode volledig worden afgewikkeld.

De claims van leveranciers met een eigendomsvoorbehoud zijn vrijwel geheel afgewikkeld, zulks met uitzondering van de claims aangaande verbruikbare (en vaak verbruikte) goederen, zoals bijvoorbeeld cokes. Voor zover de eigendomsclaims zijn gehonoreerd, zijn de betreffende goederen waar mogelijk inmiddels afgevoerd. Voor zover leveranciers van verbruikte grondstoffen rechtsgeldige eigendomsvoorbeholden hebben gemaakt, en die grondstoffen zijn verbruikt, zijn boedelvorderingen ontstaan. Aan de afwikkeling daarvan wordt gewerkt.

Een aantal claims van leveranciers van (ten dele verbruikte) grondstoffen, welke leveranciers onder eigendomsvoorbehoud hebben geleverd, is nog niet definitief afgewikkeld.

5.7 *Reclamerechten*

Niet van gebleken.

5.8 *Retentierechten*

Sommige vervoerders, die roerende zaken van TI onder zich hadden, hebben zich bij aanvang van de surseance als dwangcrediteur opgesteld en hebben retentierechten uitgeoefend. Al deze kwesties zijn in der minne geregeld.

5.9 *Werkzaamheden*

Uitvoerig en herhaald overleg met de banken, PwC en interne administratie. Uitvoerige onderhandelingen over boedelkrediet en uitbreiding daarvan en de zekerheidverstrekking. Overleg met (dwang-)crediteuren.

Uitvoerig en herhaald overleg met banken, PwC en interne administratie. Correspondentie en overleg met (dwang-) crediteuren, bestudering van claims op eigendomsvoorbehoud, overleg met rechter-commissaris, bijkomende werkzaamheden.

Overleg met leveranciers, bestudering van eigendomsclaims, bijkomende werkzaamheden.

Overleg met leveranciers, bestudering eigendomsclaims en bijkomende werkzaamheden.

6. Doorstart / voortzetten

Voortzetten

6.1 *Exploitatie / zekerheden*

Na de surseance is het bedrijf korte tijd voortgezet, zulks met de financiering uit het boedelkrediet en uit de verkoop van gereed product.

Eind november is de fosforproductie in Vlissingen gestaakt. Een aantal werkzaamheden is nadien voortgezet. Tot nu toe is nog een beperkt aantal mensen aanwezig in de fabrieken in verband met:

- de uitlevering van gereed product, welke activiteiten vermoedelijk eind maart 2013 worden gestaakt,
- de-drummingsactiviteiten. Dit zijn overslagactiviteiten ten behoeve van een van de kopers van de activa in het buitenland met wie een zogenoemde *transitional service agreement* (TSA) is gesloten,
- activiteiten in het kader van het veiligheidsbeleid en ten behoeve van de bedrijfsbrandweer.

Daarnaast is een aantal medewerkers actief in het kantoor van TI, met name in het kader van de uitvoering van de TSA's, inkoop- en verkoop, IT, finance en veiligheidsbeleid.

De belangrijkste activiteiten die op dit moment nog plaatsvinden op de *site* in Vlissingen zijn de activiteiten in het kader van de TSA's, de werkzaamheden ter afwikkeling van de faillissementen en de diverse activiteiten met het oog op de veiligheid op de *site*.

Ook in het achterliggende kwartaal zijn vanuit Vlissingen diverse activiteiten ontplooid in het kader van de TSA's. Ook in de komende verslagperiode zal dat het geval zijn, bijvoorbeeld ter zake van IT.

6.2 *Financiële verslaglegging*

De financiële revenuen van de activiteiten in het kader van de voortzetting zijn, na voldoening van de lopende kosten, toegekomen aan de banken, zoals hiervoor onder § 5.4 is omschreven.

Bij wijze van financiële verslaglegging over de achterliggende periode is een overzicht (zie bijlage 1) opgesteld, dat onder meer de volgende gegevens bevat:

- de inkomsten en uitgaven van zowel TI-Vlissingen als van de buitenlandse *business operations*,
- het verloop van het krediet en de aflossing daarvan aan het bankenconsortium,
- het verloop en de aflossing van de boedelschuld.

Zie bijlage 1.

Zie bijlage 1.

6.3 *Werkzaamheden*

Uitvoerig overleg met diverse medewerkers van TI. Op dagelijkse basis werd een zogenoemd *executive management* overleg (EMT) gehouden, waaraan de bewindvoerders (en later de curatoren) veelvuldig hebben deelgenomen. In het overleg werden zaken besproken als in- en verkoop, het productieproces en de beperkingen

daarbij, etc. Ook is uitvoerig overleg gevoerd met energieleverancier Delta, aan wie met grote regelmaat op basis van vooruitbetaling substantiële bedragen zijn voldaan, vaak van meer dan € 1 miljoen per week.

Veelvuldig intern overleg en overleg met financiële adviseurs, banken, leveranciers en andere partijen.

Overleg met deskundigen op het gebied van veiligheid, begeleiding van afwikkeling TSA's en bijkomende werkzaamheden.

Diverse activiteiten in het kader van de TSA's en bijkomende werkzaamheden.

Doorstart

6.4 *Beschrijving*

Kort nadat TI failliet is verklaard, is de productie gestaakt. Alle grondstoffen waren toen verwerkt. Het thans nog aanwezig personeel houdt zich bezig met activiteiten in het kader van de beveiliging, de overslag en levering van goederen, etc. De medewerkers op de kantoren van TI hebben niet alleen de productie begeleid, maar zijn vooral ook doende geweest met de begeleiding van het verkoopproces.

De bewindvoerders hebben de regie met betrekking tot het verkoopproces uit handen gegeven aan PricewaterhouseCoopers, Corporate Finance en, voor wat betreft M&A-vraagstukken – aan DLA Piper. In overleg met deze partijen is een *dataroom* ingericht en is een informatiememorandum ten behoeve van kopers van het bedrijf opgesteld. Dat memorandum is aan diverse gegadigden ter beschikking gesteld, waarna voor een aantal gegadigden managementpresentaties zijn gehouden. Een aantal gegadigden heeft vervolgens indicatieve, niet bindende biedingen uitgebracht, waarna met de meest serieuze partijen onderhandelingen zijn voortgezet. Die partijen zijn in de gelegenheid gesteld een *due diligence* onderzoek te verrichten.

De gegadigden zijn in twee categorieën in te delen:

- gegadigden die uitsluitend geïnteresseerd zijn in één of meer dochtervennootschappen (de delen),
- gegadigden met interesse voor de activa van de *site* in Vlissingen van TI en aandelen in één of meer dochters (het geheel).

De fabrieken van TI in Vlissingen hebben voorafgaand aan de surseance met een exploitatieverlies van ruim € 3 miljoen per maand gedraaid. Verder dienen in Vlissingen de nodige investeringen te worden verricht, met name filters waardoor de uitstoot van schadelijke gassen wordt beperkt met als gevolg dat de productie kan worden verhoogd. In verband met deze omstandigheden is de verwachte opbrengst van de delen (met sluiting van TI in Vlissingen) hoger dan de opbrengst van het geheel.

Op grond van het voorgaande kan echter niet zonder meer worden geconcludeerd dat de curatoren in het belang van de crediteuren sowieso dienen over te gaan tot verkoop van de delen. Daarbij moet de volgende afweging worden gemaakt.

Indien de *site* in Vlissingen wordt gesloten, dienen aanzienlijke kosten te worden gemaakt om deze veilig achter te laten en op te leveren. Mogelijk zou in het licht van de voorwaarden bij de diverse vergunningen die in het verleden aan TI zijn verleend, moeten worden geconcludeerd dat de curatoren gehouden zijn bepaalde voorzieningen stabiel te maken of zelfs te amoveren. In verband hiermee hebben de curator zich afgevraagd:

- welke kosten vermoedelijk zouden moeten worden gemaakt bij definitieve staking van de activiteiten in Vlissingen, en
- hoe die kosten zouden moeten worden gekwalificeerd (boedelschuld, faillissementsschuld, niet-verifieerbare vordering of zelfs in het geheel geen vordering).

Over de hoogte van de diverse kosten die naar verwachting moeten worden gemaakt hebben de curatoren het advies ingewonnen van ERM Nederland B.V., welk bureau op 13 december 2012 aan de curatoren heeft gerapporteerd.

Over de kwalificatie van die kosten heeft de curator het standpunt opgevraagd van een tweetal crediteuren die, naar het lijkt, tegenoverstelde belangen hebben. De adviezen die de juristen van die partijen aan de curatoren hebben toegestuurd, hebben de curatoren vervolgens voorgelegd aan externe advocaten, die daarover op 10 december 2012 schriftelijk hebben geadviseerd.

Nu het biedingsproces nog niet is afgerond en de bedoelde rapporten/adviezen zouden kunnen leiden tot strategisch handelen bij de biedende gegadigden, zal pas in een volgend verslag informatie worden verstrekt over de inhoud van de rapporten/adviezen.

Het is de curatoren niet gelukt een koper te vinden voor 'het geheel'. Met diverse gegadigden is hierover onderhandeld. De meeste gegadigden waren niet overtuigd van de haalbaarheid van de Vlissingse *business case*. Met een andere partij kon althans niet tijdig, overeenstemming worden bereikt over de inhoud van de overeenkomst en de verplichtingen die de koper in dat kader op zich zou moeten nemen.

Simultaan met de onderhandelingen over verkoop van het geheel plaatsvonden, heeft overleg plaatsgevonden met partijen die geïnteresseerd waren in bepaalde delen van het concern. Die onderhandelingen dienden gelijktijdig te worden gevoerd, omdat de boedel slechts gedurende een beperkte periode in staat zou zijn de dochtermaatschappijen in het buitenland van grondstoffen te voorzien. De waarde van die dochters dreigde derhalve af te nemen indien transacties te lang op zich zouden laten wachten. Met betrekking tot de buitenlandse activiteiten kan het volgende worden gerapporteerd.

- Dequest

Op 18 januari 2013 is overeenstemming bereikt met Italmatch Chemicals Spa. over de verkoop van de zogenaamde fosfonaten activiteiten en de fosforus-chlorideactiviteiten van TI, Dequest AG en de site in Frankfurt van Thermphos Deutschland GmbH. Op 1 maart 2013 zijn alle transactievoorwaarden vervuld en heeft levering en betaling plaatsgevonden (closing). De verkoop betrof een activatransactie waarbij naast knowhow en roerende zaken tevens de aandelen in de volgende dochterondernemingen van Dequest AG zijn verkocht: Thermphos Dequest UK Ltd., Thermphos België BVBA, Thermphos USA Corp., Thermphos Japan en (indirect) Thermphos Singapore PTE. De definitieve koopprijs bedroeg € 28,5 miljoen. Dit bedrag wordt nog aangepast na nadere berekening van het overgedragen werkkapitaal.

Van de koopsom van € 28,5 miljoen blijft gedurende twee jaar een bedrag van € 1,5 miljoen in escrow in verband met afgegeven garanties. Daarnaast blijft een bedrag van € 8 miljoen in escrow in verband met de narekening van het werkkapitaal. Als partijen het eens zijn over die narekening, zal na ongeveer drie maanden het nog verschuldigde bedrag uit escrow worden vrijgegeven.

Van het op closing betaalde bedrag van € 19 miljoen is een bedrag van circa € 7,9 miljoen overgemaakt naar de faillissementsrekening, is een bedrag van € 2,25 miljoen overgemaakt naar Thermphos Deutschland en is een bedrag van ongeveer € 1,7 miljoen direct overgemaakt naar een grote schuldeiser van Dequest AG, een bedrag van € 167.000 aan een kleinere schuldeiser en een bedrag van ongeveer € 7 miljoen overgemaakt aan Dequest AG. Van het aan Dequest betaalde bedrag dienen eerst de schuldeisers van Dequest te worden voldaan, waarna Dequest AG zal worden geliquideerd. De vorderingen van externe schuldeisers, alsmede de ontslag- en overige afwikkelingskosten van Dequest AG in Zwitserland worden geschat op ongeveer € 2 à 2,5 miljoen. Na liquidatie van Dequest en Thermphos Trading zal de opbrengst van deze transactie ongeveer € 20 a € 21 miljoen bedragen.

Bij brief van 10 april 2013 heeft Italmatch Chemicals S.p.a. (verder: Italmatch) de curatoren medegedeeld dat zij bij het uitbrengen van haar bieding op de fosfonaten- en chlorideactiviteiten is uitgegaan van een *forecast* over 2012 die lager was dan de daadwerkelijk cijfers over dat jaar. Mede omdat de resultaten die met de voorgenomen activiteiten zijn bereikt over de eerste maanden van 2013 lijken tegen te vallen, heeft Italmatch aangegeven zich, behoudens compensatie, op (gedeeltelijke) vernietiging van de overnameovereenkomst te zullen beroepen. Bij brief van 28 mei 2013 hebben de curatoren, na uitgebreid overleg met het bij de verkoop betrokken transactieteam, de claim van Italmatch gemotiveerd afgewezen. Een reactie op die afwijzing is uitgebleven.

Italmatch heeft ook bezwaar gemaakt tegen de wijze waarop Dequest AG een *joint venture* in China wenst af te wikkelen. De curatoren en de bestuurder van Dequest AG zien vooralsnog geen valide grond voor dit bezwaar en hebben dit schriftelijk aan Italmatch kenbaar gemaakt.

De curatoren verwachten dat in de komende verslagperiode definitieve vaststelling van het werkkapitaal van de overgenomen ondernemingen kan plaatsvinden. Dat zal dan leiden tot een vrijgave uit *escrow* die naar verwachting tussen de € 3 en € 4 miljoen zal bedragen.

Met Italmatch is verder gesproken en gecorrespondeerd over de stellingname van Italmatch inzake de (gedeeltelijke) vernietiging van de

koopovereenkomst. Dit heeft niet geleid tot wijziging van de posities van partijen. Italmatch heeft aangekondigd een gerechtelijke procedure te starten, maar is daartoe nog niet overgegaan.

Bij de afwikkeling van de *joint venture* van Dequest AG in China hebben de curatoren en de bestuurder van Dequest AG zoveel mogelijk rekening gehouden met de belangen van Italmatch. Dat heeft geleid tot een voor partijen aanvaardbare oplossing. De curatoren verwachten dat Dequest AG de *joint venture* in de komende verslagperiode definitief zal afwickelen. In de achterliggende verslagperiode heeft Italmatch een rapport opgesteld met betrekking tot de vaststelling van het werkkapitaal van de overgenomen ondernemingen. In verband met onder andere een aantal nagekomen belastingvorderingen en lagere verkoopopbrengsten van voorraden valt het bedrag dat uit *escrow* vrijvalt lager uit dan was verwacht. De verwachting is dat een bedrag van circa € 1,5 miljoen zal vrijvallen, afhankelijk van de uitkomst van de discussie over een aantal door Italmatch opgeworpen posten. In maart 2014 zal nog een nabetaling worden gedaan aan de hand van de op dat moment verkochte voorraden.

- Knapsack

Op 20 februari 2013 hebben de curatoren tezamen met Thermphos Deutschland GmbH de zogenoemde P2S5-business verkocht aan BK Giulini GmbH verkocht. *Closing* heeft inmiddels plaatsgevonden.

De opbrengst bestond uit meerdere componenten. Een vaste prijs werd overeengekomen van € 35 miljoen, te verdelen in een bedrag van € 32,8 miljoen voor de *assets* van TI en een bedrag van € 2.2 miljoen voor de *company assets* van Thermphos DE in Knapsack. Daarnaast is een zogenoemde *earn out*-regeling overeengekomen op grond waarvan in twee fases nabetalingen te verwachten zijn tot een bedrag van € 7 miljoen, afhankelijk van bepaalde prestaties.

De resterende vennootschap Thermphos Deutschland GmbH beschikt over een gedeelte van de verkoopopbrengst, waaruit die vennootschap nog bepaalde verplichtingen dient te voldoen. De curatoren verwachten te zijner tijd bij liquidatie

van die vennootschap nog een batig saldo aan de boedel van TI te kunnen toevoegen.

De vorderingen ingevolge de *earn out*-regeling kunnen in januari/februari 2014 en in april/mei 2014 tot nadere betalingen leiden van respectievelijk maximaal € 5 miljoen en maximaal € 2 miljoen.

Na telling van voorraden is een overeengekomen correctie op de koopprijs vastgesteld, op grond waarvan de curatoren aan de koper een bedrag van € 67.606,71 hebben terugbetaald.

Binnenkort wordt onderzocht in hoeverre van de reeds ontvangen verkoopopbrengst nog een deel dient te worden doorbetaald aan de (te liquideren) Duitse dochtermaatschappij Thermphos Deutschland GmbH, zulks in verband met het feit dat van de vennootschap ook activa zijn verkocht.

Pas in 2014 kan uitvoering worden gegeven aan de *earn out*-regeling die is getroffen met de koper van Knapsack. Intussen is al een gedeelte van de ontvangen verkoopopbrengst doorbetaald aan Thermphos Deutschland GmbH (zie pagina 4).

- Sudamfos

Met betrekking tot de aandelen van Thermphos Argentina SA en haar dochterondernemingen Sudamfos SA en Sudamfos do Brasil Ltda. zijn curatoren in vergaande onderhandelingen. De verwachting is dat op korte termijn een koopovereenkomst wordt getekend.

De verkoop en overdracht van de aandelen in Thermphos Argentina S.A. hebben plaatsgevonden. Op de boedelrekening is een bedrag van € 538.103,08 bijgeschreven.

Daarnaast is in het kader van deze transactie een bedrag van circa € 2.050.000,00 voldaan op de bankrekening van TI als afbetaling van een uitstaande Intercompany-vordering op Sudamfos S.A. Deze betaling is binnengekomen op de normale exploitatierekening van TI.

- China

Op 4 februari 2013 is overeenstemming bereikt over verkoop van de aandelen in Thermphos China. De verwachting is dat closing voor begin april 2013 zal plaatsvinden.

Eind april 2013 heeft de *closing* van de transactie inzake verkoop van Thermphos China plaatsgevonden. De curatoren ontvingen intussen de koopsom ad € 2.146.499,16.

- Epierre

De bestuurder van Thermphos France heeft via de Franse rechter een insolventieprocedure van toepassing laten verklaren, vergelijkbaar met de Nederlandse procedure van *surseance* van betaling. Op de *site* in Epierre bevindt zich nog voorraad die in eigendom toebehoort aan TI. Met gegadigden wordt gesproken over de verkoop van die voorraad, al dan niet in het kader van de voortzetting van het bedrijf in Epierre.

De curatoren hebben de aan TI in eigendom behorende voorraden op de *site* in Epierre verkocht. De koopprijs ad € 800.000,-- is op de faillissementsrekening bijgeschreven.

Ter zake van verleende ICT-diensten in 2013 heeft de boedel aan Epierre een bedrag van ruim € 60.000,-- in rekening gebracht. Dit bedrag is ontvangen. Ook thans wordt maandelijks een bedrag van enkele duizenden euro's in rekening gebracht.

- Wittenberg

Met meerdere partijen wordt gesproken over de verkoop van de zogenoemde Spec-phos-*business* in Wittenberg. De verwachting is dat op korte termijn een overeenkomst wordt gesloten.

In april 2013 hebben de curatoren de aandelen van TI in haar dochtermaatschappij Omnisal GmbH met de daarbij behorende spec-phos *business* (bestaande uit knowhow, merknamen, contracten) tegen een koopprijs van in totaal € 6,5 miljoen verkocht aan de Tsjechische onderneming Fosfa. De overdracht van de aandelen heeft inmiddels plaatsgevonden en de verdere afwikkeling van deze transactie ligt op schema. Van de koopprijs ad € 6,5 miljoen zijn de eerste twee tranches van respectievelijk € 500.000,-- en € 2 miljoen tijdig door de boedel ontvangen. Het restant van € 4 miljoen staat in escrow. Indien alle daarvoor geldende voorwaarden de komende tijd worden vervuld, zal het restant de komende maanden in twee delen van elk € 2 miljoen aan de boedel vrijvallen. Naast de koopprijs heeft Fosfa het zogenoemde werkkapitaal van Omnisal overgenomen. Daarvoor was een bedrag van ruim € 2 miljoen verschuldigd, welk bedrag inmiddels aan de boedel is voldaan.

Wegens vermeende claims op de boedel heeft Fosfa op de tweede tranche van € 2 miljoen aanvankelijk een bedrag ingehouden van circa € 1,5 miljoen. Na uitwisseling van feitelijke en juridische standpunten heeft Fosfa alsnog een bedrag van € 937.000,-- vrijgegeven. Het resterende bedrag staat nog in escrow en is momenteel onderwerp van discussie.

De laatste tranche van € 2 miljoen vervalt binnenkort. Daarop vooruitlopend heeft Fosfa medegedeeld reden te zien om ook op dit deel van de koopsom inhoudingen te plegen, zij het van aanzienlijk lagere omvang. Fosfa zal deze vermeende claim schriftelijk (moeten) onderbouwen. Pas daarna kunnen de curatoren de claims beoordelen en daarop reageren.

- UK

Voor de fabrieken van Thermphos UK hebben zich geen gegadigden gemeld. Op dit moment worden de mogelijkheden onderzocht om de Engelse entiteit te ontbinden en buiten faillissement te liquideren.

De liquidatie van Thermphos UK is ter hand genomen.

- Crystalis

TI-dochter Thermphos Trading GmbH participeert in Crystalis Oy, een Finse *joint venture* waarin wordt geparticipeerd met het Finse bedrijf Yara. De *joint venture* tracht op een nieuwe wijze tot purificatie van fosforzuur te komen. Bepaalde successen zijn behaald, maar er doen zich nog de nodige problemen voor. De *joint venture* behoeft op dit moment een extra investering, waartoe TI en Thermphos Trading niet in staat zijn. Met Yara is gesproken over alternatieven, zoals een eventuele overdracht van de Thermphos-participatie in Crystalis aan derden. Er zijn nog geen gegadigden gevonden.

Curatoren en Thermphos Trading zijn in overleg met Yara over de overdracht van de aandelen aan Yara en het doen van afstand over en weer voor (al dan niet vermeende) vorderingsrechten.

De aandelen in Crystalis zijn door Thermphos Trading overgedragen aan Yara voor een bedrag van € 1,--, waarbij partijen over en weer afstand hebben gedaan van hun vorderingen.

6.5 *Verantwoording*

Nog niet van toepassing.

Zie 6.4.

6.6 *Opbrengst*

Nog niet van toepassing.

Zie 6.4.

6.7 *Boedelbijdrage*

Niet van toepassing.

6.8 *Werkzaamheden*

Uitvoerige bestudering van de aangetroffen situatie en van de juridische problematiek die daarmee verband houdt, uitvoerige contacten met diverse *stakeholders* en adviseurs.

Uitvoerige contacten met verkoopteam (externe *corporate finance* adviseurs, M&A-advocaten, etc.); onderhandelingen met gegadigden; contractsonderhandelingen, beoordeling contractstukken en afwikkeling overeenkomsten.

Afwikkeling contracten, activiteiten in het kader van *transitional services*, bijkomende werkzaamheden.

Afwikkeling contracten, uitvoerige onderhandelingen, vooral met vertegenwoordigers van Fosfa en Italmatch.

7. **Rechtmatigheid**

7.1 *Boekhoudplicht*

Aan de boekhoudplicht is voldaan. In de achterliggende maanden hebben de bewindvoerders/curatoren diverse vragen gesteld, die steeds adequaat konden worden behandeld. Verder hebben de curatoren zich laten bijstaan door PricewaterhouseCoopers, die eveneens hebben verklaard dat de administratie op orde is.

7.2 *Depot jaarrekeningen*

Onderwerp van nader onderzoek.

Bij controle van het Handelsregister is gebleken dat de jaarrekeningen van TI over de jaren tot en met 2010 tijdig zijn gedeponneerd. De jaarrekeningen van TH tot en met 2011 zijn tijdig gedeponneerd.

7.3 *Goedk. Verkl. Accountant* worden onderzocht.

Onderwerp van nader onderzoek.

7.4 *Stortingsverpl. aandelen*

Onderwerp van nader onderzoek.

7.5 *Onbehoorlijk bestuur*

Onderwerp van nader onderzoek.

Zoals ook hiervoor in § 1.7 is aangegeven, voeren de curatoren een gecombineerd oorzaken- en rechtmatigheidsonderzoek uit. Aan de (voormalige) bestuurders en commissarissen van TI en TH is gevraagd om een toelichting op de oorzaken van het faillissement en om te reageren op een aantal specifieke punten, die de curatoren zijn opgevallen. Namens de bestuurders is op de meeste punten gereageerd en ook door twee van de drie commissarissen. De derde commissaris heeft aangekondigd dezer dagen alsnog te zullen reageren.

De curatoren zijn voornemens de verklaringen van de hiervoor genoemde personen af te zetten tegen de door henzelf aangetroffen gegevens, zulks in de hoop dat daardoor een meer volledig beeld ontstaat van alle feiten en omstandigheden die tot de déconfiture van Thermphos hebben geleid.

Aan de betrokken bestuurders en commissarissen is toegezegd dat de curatoren geen conclusies zullen trekken, laat staan naar buiten brengen, alvorens de betrokkenen zich daarover nog hebben kunnen uitlaten.

Zie 1.7.

7.6 *Paulianeus handelen*

Onderwerp van nader onderzoek.

7.7 *Werkzaamheden*

Bestudering stukken, besprekingen met medewerkers, bestuurders en PwC.

Bestudering stukken, vergaderverslagen, etc., correspondentie met bestuurders, commissarissen en derden.

Bestudering stukken, correspondentie met (vertegenwoordigers van) bestuurders en commissarissen, intern overleg.

8. Crediteuren

8.1 Boedelvorderingen

Er zijn nog geen boedelvorderingen geboekt die niet zijn/worden betaald.

De boedelkosten zijn tot nu toe voldaan uit de lopende exploitatie. Ook in de komende verslagperiode zullen boedelvorderingen worden ingediend en worden voldaan. Te denken valt aan de vordering van het UWV en aan de diverse vorderingen van de werknemers aan wie in de achterliggende periodes *incentives* zijn toegekend. Daarnaast bestaat er een aantal posten die volgens sommige betrokkenen als boedelvorderingen moeten worden beschouwd.

- Erfverpachter Zeeland Seaports (ZSP) meent dat de lopende canonverplichting als boedelschuld kwalificeert. De curatoren zijn voornamelijk niet overtuigd van de juistheid van dit standpunt. Nader overleg zal plaatsvinden.
- Door ZSP wordt voorts betoogd dat de boedel gehouden is bepaalde opruimactiviteiten te ontplooiën en dat de daaraan verbonden kosten kwalificeren als boedelschuld. Door andere crediteuren is dit standpunt (tenminste gedeeltelijk) betwist. Ter zake van dezelfde posten is door de betrokken overheden voorts betoogd dat opruimverplichtingen kunnen ontstaan als gevolg van de voorwaarden die zijn verbonden aan de aan TI verleende vergunningen. Betoogd wordt dat het niet-naleven daarvan zou kunnen leiden tot de oplegging van dwangsommen en/of het toepassen van bestuursdwang, hetgeen weer zou kunnen leiden tot het ontstaan van boedelvorderingen. Dit standpunt, dat de curatoren in het licht van de

jurisprudentie van de Afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State verdedigbaar achten, wordt door de curatoren vanuit civielrechtelijke optiek niet volledig omarmd. Naar het oordeel van de curatoren zou het wenselijk zijn dat de civiele rechter, die naar het oordeel van de curatoren gaat over de vraag welke schulden al dan niet als boedelschuld dienen te worden aangemerkt, zich zou uitlaten over de onderhavige casus. Het belang is groot genoeg. De kosten, verbonden aan het opruimen van het afval, de installaties en de verontreinigde bodem zullen mogelijk oplopen tot een bedrag van € 70 à € 90 miljoen.

Deze kwestie is uitvoerig aan de orde geweest in de crediteurencommissie (zie § 9).

Zoals ook hiervoor in § 1.6 is aangegeven, is het geschil over de kwalificatie van de canonbetalingsverplichting met ZSP niet afgewikkeld.

Met betrekking tot de controverse over de kwalificatie van de opruimkosten hebben zich de volgende ontwikkelingen voorgedaan.

- Crediteur AIMG heeft de curatoren, de Staat en de Provincie Zeeland gedagvaard in een procedure bij de Rechtbank Zeeland-West-Brabant. Kort weergegeven vordert AIMG een verklaring voor recht dat de opruimkosten niet ten laste van de boedel kunnen worden gebracht. In deze procedure hebben de curatoren reeds inhoudelijk geantwoord. Namens de Staat en de Provincie is een incidentele conclusie in het geding gebracht, waarbij onder meer voeging en tussenkomst wordt gevraagd, alsmede niet-ontvankelijkheid van AIMG en haar vorderingen. Curatoren en AIMG hebben ter zitting van 19 juni in het incident geantwoord. Ter voorkoming van procedurele problemen hebben de curatoren ook zelfstandig een procedure tegen AIMG, de Staat en de Provincie aanhangig gemaakt, die hetzelfde onderwerp heeft. De curatoren zullen de rechtbank vragen de procedures gevoegd te behandelen.
- Zowel de curatoren als AIMG hebben de rechtbank verzocht de hier bedoelde kwalificatievraag bij wijze van prejudiciële vraag aan de Hoge Raad voor te leggen. Op dat verzoek heeft de rechtbank nog niet gereageerd.

- Intussen wordt ook gestreefd naar een praktische oplossing. Verwezen wordt naar paragraaf 3.6. Voor het geval de daar omschreven transactie niet kan worden afgerond, vindt overleg plaats tussen curatoren en de betrokken overheden over een schikking, waarbij een deel van het boedelactief wordt aangewend in het kader van de opruimkosten en een deel wordt gereserveerd voor uitkering aan crediteuren. Hierover is vooralsnog geen overeenstemming bereikt.

Voor het overige zijn bij de curatoren nog geen boedelvorderingen ingediend, zulks met uitzondering van boedelvorderingen die voortvloeien uit verplichtingen die de curatoren zijn aangegaan in het kader van de exploitatie van het bedrijf en die min of meer voortdurend worden voldaan in het kader van de lopende exploitatie.

Met betrekking tot de boedelschulden valt het volgende op te merken.

- **Het geschil met ZSP over de kwalificatie van de canonbetalingsverplichting is nog niet afgewikkeld.**
- **In de achterliggende verslagperiode heeft het UWV een vordering van circa € 7,8 miljoen ingediend ter zake van de overgenomen loonbetalingsverplichtingen. De curatoren controleren de juistheid van de afrekening. Indien de afrekening akkoord is, zijn ze voornemens het UWV in de komende verslagperiode reeds te voldoen.**
- **De procedure tegen enerzijds AIMG en anderzijds de Staat en de Provincie Zeeland is voortgezet. ZSP heeft zich recentelijk gevoegd aan de zijde van de Staat en de Provincie Zeeland. De rechtbank heeft de zaak verwezen naar de zitting van 15 oktober a.s. De curatoren zullen er op die zitting op aandringen dat op de kortst mogelijke termijn prejudiciële vragen aan de Hoge Raad worden gesteld.**
Intussen wordt ook nog steeds schikkingsoverleg gevoerd, althans dringen de curatoren aan op schikkingsoverleg. Het doel is om een regeling te treffen op basis waarvan de boedel de opruimkosten tot een zeker bedrag betaalt, dan wel voorschiet, zulks ter voorkoming van (kostbare) vertraging.

- **Zoals uit § 5.6 blijkt, zullen mogelijk nog boedelclaims worden ingediend door bepaalde leveranciers.**
- **Intussen betaalt de boedel maandelijks circa € 1 miljoen aan instandhoudingskosten en worden de rekeningen voldaan van de door de curatoren ingehuurde adviseurs.**

8.2 *Preferente vorderingen van de fiscus*

Er zijn nog geen preferente vorderingen ingediend.

Ook hebben de curatoren uitvoerig overleg gevoerd met vertegenwoordigers van de Belastingdienst. De indruk is dat de fiscale vorderingen beperkt zullen blijven. De belangrijkste vordering is thans een ambtshalve vastgestelde vordering op grond van artikel 29 lid 2 van de Wet op de omzetbelasting 1968. Besproken is dat een nadere vaststelling van die vordering zal plaatsvinden indien daartoe een aanleiding bestaat. Dat is het geval als uiteindelijk kan worden geconstateerd dat sprake is van een positieve boedel.

Als bijlage 2 is aan dit verslag een tussentijdse crediteurenlijst gehecht. Zoals daaruit blijkt zijn door de Belastingdienst preferente vorderingen ingediend tot een bedrag van € 2.548.276,--.

Als bijlage 2 is aan dit verslag een tussentijdse crediteurenlijst gehecht. Zoals daaruit blijkt zijn door de Belastingdienst preferente vorderingen ingediend tot een bedrag van € 2.524.498,--.

Als bijlagen 2 en 3 zijn aan dit verslag lijsten van voorlopig erkende en voorlopig betwiste schuldvorderingen gehecht. Zoals daaruit blijkt heeft Belastingdienst preferente vorderingen ingediend tot een totaalbedrag van € 2.524.174,--

8.3 *Preferente vorderingen van het UWV*

Nog niet ingediend.

Het UWV heeft een preferente vordering ingediend tot een totaalbedrag van € 551.949,02

8.4 *Andere preferente crediteuren*

Nog niet ingediend.

Zie bijlage 2.

Zie bijlage 2.

8.5 *Aantal concurrente crediteuren*

Als bijlage 3 is aan dit verslag een lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen gehecht. Zoals daaruit blijkt zijn tot nu toe 378 concurrente vorderingen ingediend.

Zoals uit bijlage 2 blijkt zijn tot nu toe 673 concurrente vorderingen ingediend. Als bijlage 3 is aan dit verslag een lijst van voorlopig betwiste schuldvorderingen gehecht. Zoals daaruit blijkt zijn drie vorderingen voorlopig betwist.

Zoals uit bijlage 2 blijkt zijn tot nu toe 485 concurrente vorderingen ingediend. Als bijlage 3 is aan dit verslag een lijst van voorlopig betwiste schuldvorderingen gehecht. Zoals daaruit blijkt zijn 7 vorderingen voorlopig betwist.

Zoals uit bijlage 4 blijkt zijn tot nu toe zijn 486 concurrente vorderingen ingediend. Als bijlage 5 is aan dit verslag een lijst van voorlopig betwiste schuldvorderingen gehecht. Zoals daaruit blijkt zijn 7 vorderingen voorlopig betwist.

8.6 *Bedrag concurrente crediteuren*

€ 109.302.647,64

€ 111.739.898,21

€ 112.217.208,97

erkend: € 114.991.320,26

betwist: € 3.873.223,29

8.7 *Verwachte wijze van afwikkeling*

Nog niet aan te geven.

Nog niet aan te geven.

Nog niet aan te geven.

8.8 *Werkzaamheden*

Aanschrijven mogelijke crediteuren, crediteurenadministratie.

Uitvoerige crediteurenadministratie.

Uitvoerige crediteurenadministratie.

Uitvoerige crediteurenadministratie; controle UWV-vordering.

9. Procedures

9.1 *Naam wederpartij(en)*

De curatoren hebben zelf vooralsnog geen procedures aanhangig gemaakt. Wel heeft Thermphos Holding, tezamen met haar aandeelhouders gedurende de surseance een op artikel 225 Fw gebaseerd verzoek aan de rechtbank gericht, strekkende tot:

- a/ vervanging van één van de bewindvoerders,
- b/ instelling van een voorlopige crediteurencommissie,
- c/ een bevel aan de bewindvoerders om te streven naar opbrengst maximalisatie.

Het verzoek is behandeld door de Rechtbank Breda. Ter zitting zijn de verzoeken sub a/ en sub c/ ingetrokken. Het verzoek sub b/, waarmee de curatoren instemden, is toegewezen.

Op 4 december 2012 is een voorlopige commissie uit de schuldeisers samengesteld en zijn daarin de volgende crediteuren benoemd:

- Zeeland Seaports N.V.;
- AkzoNobel N.V.;
- AIMG S.à.r.l.

In de verslagperiode heeft veelvuldig overleg plaatsgevonden met de crediteurencommissie, zowel schriftelijk als mondeling. Voor een aantal vragen is het advies van de commissie gevraagd en verkregen. In bepaalde gevallen kon de commissie niet tot een (eenduidig) advies komen. Tot die laatste gevallen behoorden met name het door de curatoren gevraagde advies over de wijze waarop de activa het beste te gelde zouden kunnen worden gemaakt. Zoals uit § 6 blijkt is deze kwestie inmiddels achterhaald.

Naar verwachting zal in de komende verslagperiode vooral overleg met de crediteurencommissie moeten worden gevoerd over de vraag of, en zo ja in hoeverre, het gerealiseerde boedelactief kan/moet worden aangewend ten behoeve van het oplossen van de milieuproblematiek die zich voordoet op de *site* in Vlissingen.

In § 8.1 is reeds melding gemaakt van de procedures waarin de curatoren betrokken zijn met de Staat, de Provincie en crediteur AIMG.

Op dit moment lopen de volgende procedures.

- **De procedure tegen de Staat, de Provincie, ZSP en AIMG, zoals omschreven in § 8.1.**
- **Een procedure tegen de heer G. Duwe. De heer Duwe was in het verleden bestuurder van Sudamfos s.a., de Argentijnse dochter van TI. In het kader van de verkoop van de Sudamfos zijn met de heer Duwe afspraken gemaakt. Tegen betaling van zekere bedragen heeft de heer Duwe afstand gedaan van alle eventuele vorderingen tegen TI, Sudamfos en alle andere dochtermaatschappijen van TI. Dit heeft de heer Duwe er echter niet van weerhouden om bij de kantonrechter in Nederland een procedure tegen de curatoren te starten. Hij roept de vernietiging van een overeenkomst met de curatoren in en vordert extra betalingen. De curatoren hebben tot afwijzingen geconcludeerd. Op 15 oktober 2013 vindt de comparitie van partijen plaats.**
- **In België is de in § 3.1 bedoelde toestemmingsprocedure aanhangig gemaakt. Dit is geen procedure op tegenspraak.**

9.2 *Aard procedure*

Zie 9.1

Formeel gezien lopen twee procedures.

- AIMG heeft de Staat, de Provincie en de curatoren gedagvaard.
- De curatoren hebben een procedure aanhangig gemaakt tegen dezelfde partijen.

In beide procedures staat de vraag centraal hoe de opruimkosten moeten worden gekwalificeerd (boedelschuld of anderszins).

Zie 9.1.

9.3 *Stand procedure*

Afgelopen.

In de door AIMG aanhangig gemaakte procedure is door de curatoren geantwoord, in de door de curatoren aanhangig gemaakte procedure is net gedagvaard.

In beide procedures wordt de rechtbank verzocht een prejudiciële vraag aan de Hoge Raad te stellen.

Zie 9.1.

9.4 *Werkzaamheden*

Uitvoerige contacten met verzoeker; verweer procedure en bijwonen zitting; contacten in het kader van de crediteurencommissie.

Uitvoerige correspondentie en telefonisch overleg, besprekingen met crediteurencommissie en rechter-commissaris.

Produceren processtukken, bestudering juridische problematiek en bijkomende werkzaamheden.

Produceren van diverse conclusies, aktes, verzoek- en verweerschriften, studie en bijkomende werkzaamheden.

10. Overig

10.1 *Termijn afwikkeling faillissement*

Nog niet aan te geven.

Nog niet aan te geven.

Nog niet aan te geven.

Nog niet aan te geven.

10.2 *Plan van aanpak*

In de komende verslagperiode zal met name worden getracht de verkoop van het bedrijf, dan wel onderdelen daarvan, af te wikkelen.

In de komende verslagperiode zal met name aandacht worden gegeven aan:

- verkoop en levering bedrijfsonderdelen,
 - oplossen milieuproblematiek en overleg over de kosten daarvan,
 - incasso debiteuren,
 - crediteurenadministratie,
 - rechtmatigheidsonderzoek.
-
- verkoopactiviteiten *site* Vlissingen,
 - voortzetten overleg en procedures over milieukosten,
 - incasso vorderingen op debiteuren,
 - crediteurenadministratie,
 - voortzetting rechtmatigheidsonderzoek,
 - verkoopactiviteiten Antwerpen.

In de komende verslagperiode zal met name aandacht worden verstrekt aan de volgende aspecten:

- **verkoop activa *site* in Vlissingen,**
- **voortzetten overleg en procedures over milieukosten,**
- **incasso vorderingen op debiteuren,**
- **crediteurenadministratie,**
- **voortzetten oorzaken- en rechtmatigheidsonderzoek,**
- **voortzetten verkoopactiviteiten Antwerpen,**
- **voortzetten diverse gerechtelijke procedures.**

10.3 *Indiening volgend verslag*

Over circa drie maanden.

Over circa drie maanden.

Over circa drie maanden

10.4 *Werkzaamheden*

Opstellen verslag.

Opstellen verslag en overleg hierover.

Opstellen verslag en overleg hierover.

Middelburg, 20 september 2013

.....
R. van den Bos
curator

.....
F.T. Hiemstra
curator

.....
S.M.W.L. van Boven
curator

*Dit verslag is vooral bestemd voor de schuldeisers en andere belanghebbenden in het faillissement van TI.
De verstrekte feitelijke informatie is mede afkomstig van de vennootschap en/of van derden en is
onderhevig aan verandering. Aan dit verslag en de bijlagen kunnen geen rechten worden ontleend.*