

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

De tekst van de eerdere verslagen is hier gehandhaafd. Nieuwe tekst (vijftiende verslag Thermphos International B.V.; veertiende 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, mr. I.C. Prenger-de Kwant,
: mr. H.W.P.J. Hopmans, mr. I.C. Prenger-de Kwant en
: mr. T.J. van Gessel, thans mr. M.D.E. van der Borst-Leppens
curatoren : mr. R. van den Bos, advocaat te Zeist, en mr. F.T. Hiemstra,
: advocaat te Middelburg (voorheen tevens mr. S.M.W.L. van
: Boven)

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. **De opzet van dit verslag is anders dan de eerste veertien verslagen in het faillissement van Thermphos International B.V. en de eerste dertien verslagen in het faillissement van Thermphos Holding B.V. Omdat de omvang van de faillissementsverslagen steeds verder uitdijde, hebben curatoren ervoor gekozen om de gebeurtenissen in het faillissement tot en met 15 december 2017 samen te vatten. Deze wijze van verslaglegging wijkt dus af van de wijze van verslaglegging in de eerste veertien/dertien verslagen, waarbij de oude tekst bleef staan en een beschrijving van nieuwe ontwikkelingen werd toegevoegd.**

Onveranderd blijft dat ook in dit verslag nieuwe ontwikkelingen vet gedrukt zijn weergegeven.

Activiteiten onderneming : TI exploiteerde een fosforfabriek in Vlissingen-Oost en hield (in)direct de aandelen in diverse dochtervennootschappen die vrijwel alle in het buitenland zijn gevestigd.

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-de Kwant
curatoren : mr. R. van den Bos, advocaat te Arnhem, en
: mr. F.T. Hiemstra, advocaten te Middelburg (voorheen tevens
mr. S.M.W.L. van Boven)

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 : Het saldo op de faillissementsrekening(en) bedroeg op 15 december 2017: € **8.647.432,57**. **De inkomsten en uitgaven over de periode vanaf 15 oktober 2014 zijn opgenomen in een financieel overzicht dat als bijlage 1 aan dit verslag is gehecht.**

Naast het saldo op de boedelrekeningen behoort tot het boedelactief het liquidatiesaldo van de buitenlandse dochtermaatschappijen waarvan activa zijn verkocht. Op de bankrekening van een dochter in Zwitserland staat een bedrag van circa € 6 miljoen, waarvan naar verwachting een zeer substantieel deel na liquidatie en vereffening zal worden uitgekeerd aan de boedel.

Verslagperiode : **20 juni 2017 tot en met 19 december 2017**

Bestede uren in
verslagperiode

: Van Boven advocaten LLP

: mr. F.T. Hiemstra: **169 uur**

: mr. J.B. de Meester: **78 uur**

: mr. M. Schroevers: **32 uur en 18 minuten**

: D.I.E. van Dijke: **1 uur en 18 minuten**

: Robos Iuris

: mr. R. van den Bos: **204 uur en 12 minuten**

Bestede uren totaal : Van Boven advocaten LLP

- : 2012-2016: mr. S.M.W.L. van Boven: 1697 uur en 48 minuten
- : 2012-2016: mr. F.T. Hiemstra: 2289 uur
- : 2012-2016: mr. E.M. van den Bergh: 604 uur en 36 minuten
- : 2013-2016: mr. J.B. de Meester: 61 uur en 42 minuten
- : 2013-2016: mevrouw J. Meedendorp-Zijl: 90 uur en 54 minuten
- : 2013-2016: mr. D.M. Siemerink-Looten: 17 uur en 30 minuten
- : 2013-2016: mr. M.E. Batelaan: 9 uur en 48 minuten
- : 2013-2016: mevrouw D.I.E. van Dijke: 10 uur en 6 minuten
- : 2014-2016: mr. M. Schroevers: 123 uur en 24 minuten
- : 2014-2016: mr. drs. T.J. Kagie: 19 uur en 42 minuten
- : 2015-2016: mr. drs. P.H.A. van Namen: 6 minuten
- : 2015-2016: mr. M.C. Sinke: 22 uur en 42 minuten

: 2017: mr. F.T. Hiemstra: 273 uur en 18 minuten

: 2017: mr. J.B. de Meester: 144 uur en 12 minuten

: 2017: mr. M. Schroevers: 60 uur en 18 minuten

: 2017: D.I.E. van Dijke: 1 uur en 54 minuten

: Dirkwager advocaten & notarissen

- : 2013/2014/2015:
- : de heer mr. R. van den Bos: 827 uur en 36 minuten
- : 2014/2015: mevrouw S. Leentjes: 3 uur en 18 minuten
- : mr. S.H. Nooter: 7 uur en 54 minuten

: Robos Iuris

- : mr. R. van den Bos: **2192 uur en 42 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*

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

- TI hield 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 hield (vrijwel) alle aandelen in Sudamfos SA, welke vennootschap enige aandeelhouder is van Sudamfos Do Brasil Ltda.
- Thermphos Trading GmbH hield 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 hadden 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.

Uit meerdere perspublicaties blijkt dat sprake is van discussie over de werkelijke eigendomsverhoudingen binnen TI. Curatoren zijn bekend met deze discussie, die ook deel uitmaakt van hun (oorzaken)onderzoek.

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 loop van het faillissement is een einde gekomen aan de betrokkenheid van de heer De Ruiters 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*

Tegen TI liep een aantal gerechtelijke procedures, waarvan de volgende de meeste relevante:

- TI (eiseres) tegen Mauser France S.A.S. en Mauser Benelux B.V. (verweerders) (scheidsgerecht van de *International Court of Arbitration* van de ICC (*International Cambre of Commerce*)). TI vorderde vergoeding van schade. Het ICC heeft verklaard dat Mauser France S.A.S. wanprestatie heeft gepleegd en gehouden is tot vergoeding van alle schade die TI heeft geleden. Bij award van 22 juli 2013 heeft het ICC-scheidsgerecht de vordering op verweerders toegewezen tot een bedrag dat inclusief rente en kosten thans circa € 9 miljoen bedraagt. Mauser is tot betaling aangesproken, maar antwoordde dat zij niet in staat was om aan de veroordeling te voldoen en dat zij met de curatoren een regeling wilde treffen. Met Mauser is overeenstemming bereikt over betaling van € 4.500.000,-- tegen finale kwijting. Positief advies van de crediteurencommissie en goedkeuring van de rechter-commissaris zijn verkregen en het bedrag is ontvangen.

- Door een buitenlandse fosforfabrikant is 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. De Europese Commissie heeft vastgesteld dat verboden dumping heeft plaatsgevonden, maar zag in verband met de omstandigheden van het geval geen aanleiding om maatregelen te treffen. Het verzoek van de curatoren tot inzage van het volledige procesdossier is door de Europese Commissie afgewezen. De curatoren hebben de hier bedoelde Kazachstaanse partij aansprakelijk gesteld voor de door TI geleden schade en zijn een procedure gestart voor de rechtbank Zeeland-West-Brabant. Zie verder alinea 9 (procedure).

1.5 Verzekeringen

Op datum faillissement liepen diverse verzekeringen inzake brand, aansprakelijkheid, transport, etc. Deze zijn inmiddels beëindigd.

TH had een polis die dekking geeft tegen eventuele bestuurdersaansprakelijkheid. De curatoren hebben de premie voor de bestuurdersaansprakelijkheidsverzekering voldaan, inclusief de premie ter afdekking van het zogenoemde uitlooprisico. Met de voormalige bestuurders is afgesproken dat zij de helft van de premies aan de boedel vergoeden. Zij hebben de premie voldaan aan de boedel.

1.6 Erfpacht

TI had 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 was (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 was sprake van een achterstand. Gedurende de periode van surseance van betaling heeft TI canon betaald, maar er resteerde een vordering over de periode voorafgaand aan de surseance en over de periode na de datum van het faillissement.

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

De in alinea 8.1 bedoelde regeling met de Provincie en Zeeland Seaports bevat tevens een minnelijke regeling voor het geschil met ZSP over de vraag of de vordering uit hoofde van erfpachtcanon al dan niet als boedelschuld zou moeten worden gekwalificeerd. Van het in totaal door de curatoren gefourneerde bedrag van € 37.200.000,-- is een bedrag van € 2.200.000,-- gelabeld als vergoeding van de canon over de gehele periode tot de overdracht van het erfpachtrecht per 15 oktober 2014, zulks tegen finale kwijting.

1.7 *Oorzaak faillissement*

In 2008 heeft TI voor het laatst winst gemaakt. De daaropvolgende 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 alinea 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. 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.

De voormalige bestuurders hebben 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. Naar aanleiding van de antwoorden hebben de curatoren vervolgvragen geformuleerd en hebben zij verder intern en extern onderzoek gedaan. Daarbij is ook met de accountants van de failliete vennootschappen gesproken. Het oorzakenonderzoek loopt nog. Voor een verdere toelichting wordt verwezen naar alinea 7.5.

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

De toenmalige bewindvoerders hebben het ontslag van het personeel na onderhandelingen met alle betrokkenen, waaronder de ondernemingsraad en bonden, gedurende de surseance van betaling voorbereid. Hierdoor ontstond ook de mogelijkheid om in een vroeg stadium het UWV te betrekken. Als gevolg hiervan kon het salaris over

de maanden november en december 2012 aan de inmiddels ontslagen medewerkers worden uitgekeerd.

De meeste werknemers waren in de eerste weken na de faillietverklaring nog aan het werk. Zo moest onder andere de productie langzaam worden afgebouwd, waarna de installaties op deugdelijke wijze diende te worden terug- of uitgeschakeld. Diverse activiteiten (verkoop, etc.) werden nog voortgezet. Ook na verloop van de opzegtermijn bleef behoefte bestaan aan de inzet van diverse personeelsleden. De curatoren hebben afspraken gemaakt met een bureau (Plusburo) bij wie het bestaande personeel kan worden ingeleend. Op de *site* in Vlissingen zijn 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. Er is hard gewerkt in het kader van de verkoopactiviteiten (zie paragraaf 6). De (activa van) buitenlandse dochtermaatschappijen zijn 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 de zogenoemde de-drummingsactiviteiten (overslag van fosfor uit vaten naar wagons) en allerlei diensten op het gebied van IT, verkoop, etc.

Personeel is tot 15 oktober 2014 via het Plusburo ingeleend, de datum waarop de productiesite van TI door curatoren werd overgedragen aan Van Citters Beheer B.V. (zie alinea 8.1). Met het Plusburo is definitief afgerekend.

2.4 *Werkzaamheden*

Overleg met onder andere UWV, HRM-afdeling, Ondernemingsraad, de betrokken bonden, diverse adviseurs, uitzendorganisaties en diverse medewerkers. Overige (bijkomende) werkzaamheden.

3. **Activa** ***Onroerende zaken***

3.1 *Beschrijving*

TI was eigenares van de (meeste) opstallen aan de Europaweg Zuid 4 te Ritthem, welke opstallen staan gebouwd op gronden die zij krachtens erfpacht in gebruik had en die in blote eigendom toebehoren aan Zeeland Seaports N.V. Het erfpachtsrecht werd in eerste instantie voorgezet (zie alinea 1.6), maar is in het kader van de met de Provincie en Zeeland Seaports N.V. getroffen regeling overgedragen (zie alinea 8.1.). De curatoren hebben de waarde van het erfpachtsrecht laten taxeren. Zoals zij verwachtten bleek het recht geen waarde te hebben zolang daaraan een mogelijke saneringsplicht was gekoppeld. Ook is een taxatie gedaan van de waarde van het erfpachtsrecht na sanering van de site. De getaxeerde waarde vormde voor de curatoren een afwegingsfactor in de onderhandelingen met ZSP en de betrokken overheden. Verwezen wordt naar alinea 8.1.

Daarnaast was TI eigenares van een appartement op de vijfde verdieping van het gebouw aan de Italiëlei 92-94 te Antwerpen, België (c.a.). Het appartement is verkocht voor € 575.000,--.

3.2 *Verkoopopbrengst*

Niet van toepassing.

Zie 3.1.

3.3 *Hoogte hypotheek*

Het erfpachtsrecht was met hypotheek belast (zie alinea 5.3)

Het appartement in Antwerpen was, 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 alinea 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.

Ontruiming en inspectie appartement Antwerpen, comparitie bij notaris in Antwerpen, bijkomende werkzaamheden.

Bedrijfsmiddelen

3.6 Beschrijving

veiling

TI was eigenares van (vrijwel) alle installaties, gereedschappen, inventaris, etc. die zich op de *site* in Vlissingen bevinden. Aan Troostwijk is opdracht gegeven om in het kader van een internetveiling de niet-verontreinigde roerende zaken op de *site* van Vlissingen-Oost te verkopen. De drie gehouden veilingrondes hebben geleid tot een opbrengst van ruim € 1,5 miljoen, inclusief BTW. De laatste veilingronde heeft nog geleid tot een opbrengst van € 300.328,06 inclusief BTW.

overnamekandidaat

Het Ministerie van Economische Zaken verzocht te onderzoeken in hoeverre op de *site* in Vlissingen in het kader van een Privaat Publieke Samenwerking (PPS) nog mogelijkheden bestaan om te komen tot de productie van groene fosfor. Curatoren 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 bleek niet te bestaan.

Er zijn vervolgens gesprekken gevoerd met vier partijen om op de site in Vlissingen groene fosfor te produceren. Uiteindelijk spraken vertegenwoordigers van het Ministerie van Economische Zaken en de provincie Zeeland, bijgestaan door de landsadvocaat, nog met één partij (Kalogeo uit Oostenrijk). De curatoren wilden niet langer uitstel verlenen met betrekking tot de verkoop van de activa, tenzij de betrokken overheden de doorlopende exploitatiekosten gedurende de verdere onderhandelingsperiode vergoedden en daarnaast aan de boedel een bedrag betalen wegens 'opportunity schade'. Namens het Ministerie van Economische Zaken is toegezegd dat deze kosten zullen worden vergoed. Gedurende de onderhandelingsperiode werd de afspraak door de betrokken overheden niet nagekomen. Het overleg tussen enerzijds Kalogeo en anderzijds ZSP en de betrokken overheden is helaas zonder regeling geëindigd. Ondanks sommatie weigerde de Staat de instandhoudingskosten over de periode van 15 juni 2013 tot circa eind september 2013 aan de curatoren te vergoeden. In november 2014 hebben de curatoren een vaststellingsovereenkomst gesloten over de instandhoudingskosten gedurende de periode van 15 juni tot 23 september 2013. Ingevolge deze regeling betaalde de Staat uiterlijk 31 december 2014 tegen finale kwijting een bedrag van € 750.000,-- aan de curatoren.

In de afgelopen verslagperiode werden curatoren door een partij geïnformeerd dat bij haar op het terrein nog 32 containers van TI stonden opgeslagen. Deze containers zijn via een online-veiling verkocht. De totale bruto-opbrengst bedraagt € 37.050,- (exclusief BTW) en is door de boedel ontvangen.

3.7 *Verkoopopbrengst*

Zie 3.6.

3.8 *Boedelbijdrage*

Niet van toepassing.

3.9 *Bodemvoorrecht fiscus*

Er waren op datum faillissement geen relevante belastingschulden. Verschuldigde loonheffing is in het algemeen verrekend met terug te vorderen omzetbelasting. De verwachting is dat de fiscus een zeer substantiële (definitieve) aanslag zal opleggen op grond van artikel 29 lid 2 Wet Omzetbelasting 1968 (zie alinea 8.2).

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. Instandhoudingsoverleg met alle afdelingshoofden binnen TI, begeleiding van rondleidingen, overleg met taxateurs, bijkomende werkzaamheden.

Uitvoerig overleg met Zeeland Seaports, de Provincie, de crediteurencommissie, de rechter-commissaris en andere betrokkenen. Concipiëren dagvaarding en overleg met de Staat; veelvuldig overleg met Troostwijk en begeleiden veilingdagen. Contractonderhandelingen met Staat en bijkomende werkzaamheden.

Vorraden / onderhanden werk

3.11 *Beschrijving*

De belangrijkste grondstoffen voor het bedrijf in Vlissingen waren erts, cokes en grind. 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. De laatste hoeveelheid fosfor is in de loop van maart 2013 van de *site* in Vlissingen worden afgevoerd.

3.12 *Verkoopopbrengst*

De met deze grondstoffen geproduceerde voorraad was deels nog aanwezig op het terrein in Vlissingen en wordt van daaruit geleverd aan de buitenlandse dochtervennootschappen. Dit leverde niet direct een verkoopopbrengst op. Tussen de dochtervennootschappen en TI bestaan zogenoemde *tolling agreements*. Op grond van die contracten werden 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 ontvingen de dochters een vergoeding van de kosten met een opslag.

Als gevolg hiervan werd 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.

Andere activa

3.15 *Beschrijving*

De belangrijkste activa van TI werden gevormd door de aandelen in de dochtermaatschappijen. 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 alinea 4 te noemen vorderingen op derden, beschikte de boedel nog over een aantal intellectuele eigendomsrechten en vorderingen. De curatoren hebben de merknaam 'Calgon' verkocht aan de partij die deze merknaam gedurende circa 30 jaar op basis van een licentie in gebruik had. De verkoopopbrengst bedraagt € 750.000,--. De verkoop en de overdracht van het merk 'Calgon' is afgerond en de koopsom is ontvangen.

Daarnaast heeft TI nog bepaalde emissierechten. In verband met het feit dat de activiteiten op de *site* niet zijn voortgezet, zijn de emissierechten vervallen en dus niet meer te verkopen.

Het merk 'Thermphos' is samen met het logo verkocht en overgedragen tegen een koopsom van USD 150.000 (€ 108.811,82). De koopsom is voldaan. Teneinde wereldwijd de nodige (overdrachts-)formaliteiten ten behoeve van de koper te kunnen laten plaatsvinden, hebben curatoren volmacht verstrekt aan een door de koper ingeschakelde Duitse advocaat. Als gevolg daarvan zijn de resterende werkzaamheden voor de boedel beperkt.

Diverse partijen hebben interesse getoond in de technologie van TI met betrekking tot de productie van fosfor en fosforgerelateerde producten. In het kader van een minnelijke regeling is de technologie overgedragen aan het Italiaanse Italmatch Chemicals S.p.A. Daarbij is een koopprijs gehanteerd van € 50.000,--.

3.16 *Verkoopopbrengst*

Zie 6.4.

De verkoopopbrengst voor het merk 'Calgon' is ontvangen.

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. Diverse werkzaamheden in verband met de verkoop van de merknaam 'Thermphos'. Correspondentie en het voeren van overleg inzake de eventuele verkoop van technologie.

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 circa € 9.500.000,--. Vervolgens is de debiteurenstand verder afgenomen tot nominaal € 2.491.228,61 (stand per 19 september 2013). In dit saldo zijn ook 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. De vorderingen op *contractors* (partijen die mede gebruik maakten van de *site*) zijn merendeels geïncasseerd. Een paar geschillen zijn geschikt. In enkele gevallen zijn vorderingen niet geïnd, omdat de facturen onjuist bleken te zijn of de debiteur inmiddels is gefailleerd. In die facturen begrepen omzetbelasting zal worden teruggevorderd.

Een groot deel van de debiteuren heeft zich ook als crediteuren in het faillissement gemeld en lijkt zich met recht op verrekening te kunnen beroepen. Met twee van de grotere debiteuren, een Nederlands energiebedrijf en een Amerikaanse handelspartner, zijn gesprekken gevoerd over de betaling. Met de Nederlandse debiteur (energiebedrijf) is inmiddels een regeling bereikt. Uiteindelijk is met toestemming van de rechter-commissaris en een positief advies van de crediteurencommissie ten aanzien van de Amerikaanse debiteur (Escalade) besloten de invordering niet te vervolgen.

Aan (overige) buitenlandse handelsdebiteuren stond nog een bedrag open van in totaal circa € 395.000,- (exclusief Escalade). Voor de inning van een vordering in Zwitserland is een advocaat ter plaatse ingeschakeld.

Er is een bedrag van € 477.092,-- aan omzetbelasting terugontvangen van de Italiaanse belastingdienst. Hiervoor was vereist dat ten gunste van de belastingdienst een bankgarantie werd gesteld voor een bedrag van ruim € 530.000,--. De Italiaanse belastingdienst kan binnen een periode van drie jaar een beroep doen op deze bankgarantie indien zij de BTW-teruggave ten onrechte blijkt te hebben verleend of zijn andere vorderingen op TI blijkt te hebben.

Met energiebedrijf Delta is overeenstemming bereikt over de afrekening betreffende de voorschotten van leveranties van energie tot en met 15 oktober 2015, de datum waarop de curatoren de *site* van Thermphos hebben overgedragen. Delta heeft aan de boedel een bedrag van € 185.000,-- terugbetaald.

Meerdere grote(re) buitenlandse debiteuren weigerden te betalen zonder opgave van reden of op gronden die de curatoren onjuist voorkomen. In hoofdsom zijn daarmee bedragen gemoeid van in totaal circa USD 338,000.--. De invordering is met ter plaatse in te schakelen advocaten worden voortgezet. Na intern onderzoek bij TI en onderzoek van een Zwitserse advocaat is besloten één vordering op een buitenlandse partij als oninbaar te beschouwen.

Een Engelse debiteur heeft haar schuld van circa GBP 6.200,- betaald. Twee Amerikaanse debiteuren laten nog bedragen in hoofdsom van USD 248.000,- en USD 76.500,- onbetaald. Deze vorderingen zijn aan een Amerikaanse advocaat uit handen worden gegeven. De Amerikaanse debiteur die volgens de administratie van TI USD 248.000,-- verschuldigd was heeft zich met succes beroepen op verrekening. De Amerikaanse debiteur heeft het na verrekening verschuldigde bedrag van USD 150.000,- betaald.

De Amerikaanse debiteur die volgens de administratie van TI USD 76.500,- verschuldigd was heeft uiteindelijk aangetoond daarvan in een eerder stadium ongeveer de helft te hebben betaald. Op basis van een vermeende overeenkomst, waar TI partij bij zou zijn, heeft deze debiteur de andere helft aan een Russische partij voldaan. Onderzoek heeft uitgewezen dat deze overeenkomst gefingeerd en daarom vals is. De debiteur heeft

echter laten weten dat zij haar activiteiten heeft gestaakt en niet tot betaling zou overgaan.

Onderzoek ter plaatse heeft uitgewezen dat het niet in het belang van de boedel is de invordering van het door deze Amerikaanse debiteur per saldo nog verschuldigde bedrag van circa USD 35.000,- te vervolgen.

Uit het faillissement van een Duitse debiteur heeft de boedel een uitkering van ruim € 278.000,- ontvangen.

4.2 *Opbrengst*

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 ontvangen betalingen komen aan de boedel toe.

Zie verder 4.1

4.3 *Boedelbijdrage*

Niet van toepassing.

4.4 *Werkzaamheden*

Overleg met banken en financiële afdeling; beoordeling diverse disputen.

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

Incasso-activiteiten, overleg met debiteuren en externe adviseurs, overleg met PwC en ING Bank inzake teruggave omzetbelasting Italië en bankgarantie.

Overleg met Amerikaanse advocaat, onderzoek naar verweren Escalade aan de hand van administratie TI.

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. Op de rekeningen stond een positief saldo 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.

5.2 *Leasecontracten*

Er waren diverse leasecontracten, onder meer voor auto's. Deze contracten zijn thans geëindigd.

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.

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 gefabriceerd en de vorderingen die ontstonden bij de verkoop daarvan. Het boedelkrediet kende een maximale piek van € 15 miljoen en is uiteindelijk terugbetaald.

5.5 *Boedelbijdragen*

Niet van toepassing.

5.6 *Eigendomsvoorbehoud*

Een aantal crediteuren heeft aanspraak gemaakt op een eigendomsvoorbehoud. De claims van leveranciers met een eigendomsvoorbehoud zijn afgewikkeld, inclusief de claims aangaande verbruikbare (en vaak verbruikte) goederen, zoals bijvoorbeeld cokes. Voor zover de eigendomsclaims zijn gehonoreerd, zijn de betreffende goederen afgevoerd. Voor zover grondstoffen waren verbruikt, zijn de als gevolg daarvan ontstane boedelvorderingen voldaan.

De grootste betalingen aan leveranciers van verbruikte grondstoffen betroffen betaling van € 585.376,50 aan SGL Carbon in verband met verbruikte carbon elektrodes en briketten en een bedrag van € 176.120,-- aan Evonik Industries in verband met eveneens verbruikte grondstoffen. Deze grondstoffen zijn gebruikt voor de productie van fosfor.

Twee leveranciers van kolen zijn in de afgelopen verslagperiode voor de laatste maal in de gelegenheid gesteld om de onder de eigendomsvoorbehoud geleverde kolen op te halen. Ze hebben daar geen gebruik van gemaakt, waardoor het recht van eigendomsvoorbehoud is komen te vervallen.

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 zekerheidsverstrekking. Correspondentie en overleg met (dwang-)crediteuren, bestudering van claims op eigendomsvoorbehoud en afwikkeling daarvan. Overleg met rechter-commissaris, leveranciers, bestudering van eigendomsclaims, bijkomende werkzaamheden. Afwikkelen geschil met banken; overleg met leveranciers.

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. De fosforproductie in Vlissingen is

gestaakt. Een aantal werkzaamheden werd in de fabriek nadien voortgezet, zoals de uitlevering van gereed product, de-drummingsactiviteiten.

Daarnaast is gedurende enkele maanden na faillissement een aantal medewerkers actief geweest 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 activiteiten in het kader van de zogenoemde *transitional services* zijn geëindigd.

Mede als gevolg van een hevige toename van het aantal handhavingsactiviteiten van de Provincie Zeeland heeft veel afstemming plaatsgevonden met de medewerkers van TI en met externe adviseurs.

Daarnaast is uitvoerig overleg gevoerd met de vennootschap die sedert 1 juli 2014 in plaats van Delta B.V. energie en *commodities* aan de boedel levert. Er heeft een afrekening plaatsgevonden van de energielevering door Decontamination Services B.V., de vennootschap die de installaties van Delta/Deltius per 1 augustus 2014 heeft overgenomen en sindsdien de energielevering heeft verzorgd. Delta heeft € 185.000,-- aan de boedel betaald in het kader van de afrekening van de energieleveranties na surseance van betaling.

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 alinea 5.4 is omschreven.

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. 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.

Diverse activiteiten in het kader van het beheer van de *site*; overleg met diverse externe partijen (energieleveranciers, beveiligers, stralingsdeskundige, etc.). Uitvoerig overleg met vertegenwoordigers van ZSP, het energiebedrijf, stralingsdeskundigen en andere externe deskundigen. Overleg inzake afrekening energielevering met leverancier en externe deskundige. Correspondentie en overleg inzake afrekeningen.

Doorstart

6.4 *Beschrijving*

In de week waarin TI failliet is verklaard, is de productie gestaakt. Alle grondstoffen waren toen verwerkt. Het daarna nog aanwezig personeel hield 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. In overleg met deze partijen is een informatiememorandum opgesteld. Dat memorandum is aan diverse gegadigden ter beschikking gesteld. De gegadigden waren 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. In verband met deze omstandigheden was de

verwachte opbrengst van de delen (met sluiting van TI in Vlissingen) hoger dan de opbrengst van het geheel.

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

Indien de *site* in Vlissingen zou worden gesloten, dienden 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 waren 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).

Het is de curatoren uiteindelijk niet gelukt een koper te vinden voor 'het geheel'. Met diverse gegadigden is hierover onderhandeld. Nadat een aantal partijen zich terugtrok is nog met één gegadigde lange tijd dooronderhandeld. Ook met deze partij kon uiteindelijk niet binnen de daarvoor beschikbare tijd tot een koopovereenkomst worden gekomen.

Gelijktijdig met de onderhandelingen over de verkoop van het gehele concern heeft overleg plaatsgevonden met partijen die geïnteresseerd waren in bepaalde delen daarvan. Met betrekking tot de buitenlandse activiteiten kan het volgende worden gerapporteerd.

- Dequest

Op 18 januari 2013 is overeenstemming bereikt met Italmatch Chemicals Spa (verder: Italmatch) 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 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 Belgie BVBA, Thermphos USA Corp., Thermphos Japan en (indirect) Thermphos Singapore PTE. De definitieve koopprijs bedroeg € 28,5 miljoen. Dit bedrag zou nog worden aangepast na nadere berekening van het overgedragen werkkapitaal. Van de koopsom van € 28,5 miljoen bleef 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. 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 dienden eerst de schuldeisers van Dequest te worden voldaan, waarna Dequest AG zal worden geliquideerd. 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. de curatoren medegedeeld dat zij zich op (gedeeltelijke) vernietiging van de overnameovereenkomst beriep en heeft zij een bedrag van circa € 11 miljoen gevorderd. Curatoren hebben de claim van Italmatch gemotiveerd afgewezen. Op verzoek van Italmatch heeft de Rechtbank Amsterdam een aantal getuigen verhoord. Curatoren hebben op hun beurt besloten gebruik te maken van het recht op contra-enquête. De contra-enquête heeft plaatsgevonden en is afgerond. Curatoren hebben twee getuigen gehoord. Met Italmatch is vervolgens een schikking getroffen. Zie verder bij 9.1.

Op 20 februari 2015 heeft Italmatch voorts een voorlopige claim ingediend onder de door curatoren en Thermphos-entiteiten afgegeven garanties bij de verkoop van de zogenaamde fosfatenactiviteiten en de fosfor-chlorideactiviteiten.

De periode waarbinnen een claim diende te worden ingediend was in de overeenkomst gemaximeerd tot twee jaar. Omdat die periode is verstreken, is het

resterende bedrag dat op de *escrow*rekening stond (€ 1.004.642,--) vrijgevallen en overgemaakt naar de faillissementsrekening.

Met Italmatch is definitief overeenstemming bereikt over de vaststelling van het werkkapitaal van de overgenomen ondernemingen en de daarmee samenhangende vaststelling van de definitieve koopprijs. Daar is een nabetaling van € 1.801.460,-- uit voortgevloeid.

Met Italmatch is een definitieve schikking getroffen met betrekking beide geschilpunten. Onderdeel van de schikkingsovereenkomst met Italmatch is de ter beschikkingstelling van technische informatie met betrekking tot bepaalde productieprocessen van TI te Vlissingen. Hier wordt momenteel de laatste hand aan gelegd, waarna de regeling met Italmatch kan worden afgerond. Italmatch heeft in overeenstemming met de afspraken verzocht om bepaalde aanvullende informatie. Curatoren zijn doende om deze informatie te vergaren.

Schikking Italmatch

In totaal claimde Italmatch betaling door de boedel van bedragen van € 11 miljoen en aanvankelijk € 495.358,--, later verhoogd tot € 648.000,--.

In de onderhandelingen met Italmatch zijn curatoren tot het schikkingsbedrag gekomen door een inschatting te maken van de kosten van het voeren van procedures over de geschillen en een inschatting van de uitkomst van dergelijke procedures.

Met een positief advies van de crediteurencommissie en goedkeuring van de rechter-commissaris is een schikking met Italmatch getroffen met de volgende inhoud. Ter beslechting van alle lopende geschillen betaalt de boedel aan Italmatch een bedrag van € 425.000,-- en draagt om niet aan haar over -zonder garanties- bepaalde fosforproductietechnologie (waar Italmatch eerder € 50.000,- voor heeft geboden).

Het bedrag van € 425.000,-- wordt voldaan uit het saldo van de bestaande escrow-rekening ten bedrage van circa € 495.000,-. Op deze escrow-rekening stond als onderdeel van de transactie met Italmatch een bedrag geblokkeerd ter dekking van garanties. Het restsaldo op de rekening valt nu vrij ten gunste van de boedel.

Onderdeel van de schikkingsovereenkomst met Italmatch is de ter beschikkingstelling van technische informatie met betrekking tot bepaalde productieprocessen van TI te Vlissingen. Deze is verstrekt.

Italmatch heeft in overeenstemming met de afspraken verzocht om bepaalde aanvullende informatie. Curatoren zijn doende om deze informatie te vergaren.

De Chinese *joint venture*-partner van Dequest AG heeft het aandeel in de *joint venture* van Dequest overgenomen tegen een bedrag van circa € 1,4 miljoen (RMB 11,8 miljoen). De koopsom voor de aandelen in de *joint venture* in China is door Dequest AG ontvangen en de aandelen zijn overgedragen.

Bij de afwikkeling van Dequest AG en Thermphos Trading speelt onder andere dat Thermphos Trading een dochteronderneming heeft in Hongkong, Thermphos Hongkong Ltd. Voordat Thermphos Hongkong Ltd kan worden geliquideerd dient overeenstemming te worden bereikt met de *Island Revenue Department* over de vraag of over bepaalde commissiebetalingen belasting dient te worden afgedragen. Verder pretendeert een van de voormalige bestuurders van Thermphos Holding een vordering op Thermphos Hongkong te hebben ten bedrag van € 900.000,--. De *corporate secretary* van Thermphos Hongkong Ltd. heeft laten weten dat de *Island Revenue Department* bevestigd heeft dat over de commissiebetalingen geen belasting verschuldigd is.

Het overleg met de bestuurder heeft niet geleid tot een regeling. Voorlopig gaan de curatoren er vanuit dat de liquidatie van Thermphos Hong Kong Ltd. door hen zal worden afgewikkeld.

Naar aanleiding van een boekenonderzoek kondigde de Zwitserse Federale belastingdienst aan een naheffingsaanslag dividendbelasting op te leggen ten bedrage van ongeveer CHF 1.4 miljoen inclusief rente. De belastingdienst stelde zich op het standpunt dat over bepaalde commissiebetalingen aan Thermphos Hong Kong in de periode 2010-2012 dividendbelasting had dienen te worden afgedragen.

Er is een minnelijke regeling getroffen met de Zwitserse Federale belastingdienst. Op grond van deze regeling hebben Dequest AG en Thermphos Trading GmbH gezamenlijk een bedrag van CHF 293.000 voldaan tegen finale kwijting. Om verdere naheffingen in verband met eventuele verkapte dividendbetalingen te voorkomen is dit bedrag ten laste gekomen van de boedel. Daarbij heeft tevens verrekening plaatsgevonden van een vordering van TI op Dequest en van het bedrag dat de boedel nog verschuldigd was aan Dequest AG in verband met de vrijgave van escrowgelden uit de Italmatchtransactie. Per saldo was Dequest nog een bedrag van € 1.060.463,-- verschuldigd, welk bedrag door de Zwitserse vereffenaar van Dequest AG is overgemaakt naar de faillissementsrekening.

In de afgelopen verslagperiode is een partij in Hong Kong aangesteld die de liquidatie van Thermphos Hong Kong gaat begeleiden. In verband met kostenbeperking heeft ook een accountantswissel plaatsgevonden.

De liquidatie van Dequest is in de afgelopen verslagperiode afgerond. Het surplus van circa € 4,6 miljoen is uitbetaald aan Thermphos Trading.

- Knapsack

Op 20 februari 2013 hebben de curatoren tezamen met Thermphos Deutschland GmbH de zogenoemde P2S5-business verkocht aan BK Giuliani GmbH verkocht. Er werd een vaste prijs overeengekomen van € 35 miljoen. 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.

In het kader van de earn out-regeling over het jaar 2013 is het maximale bedrag van € 5 miljoen door BK Giulini GmbH aan de boedel betaald. Als betaling voor Earn Out 2, verschuldigd over de resultaten in het eerste kwartaal van 2014, heeft BK Giulini GmbH aan de curatoren een bedrag van € 603.840,-- voldaan. BK Giulini GmbH heeft (ten langten leste) de door de curatoren opgevraagde informatie gevraagd aangaande de berekening van Earn Out 2. De curatoren hebben in overleg met de crediteurencommissie besloten geen nader onderzoek te zullen laten verrichten naar de verstrekte berekening.

De liquidatie van Thermphos Deutschland GmbH is ter hand genomen. De belangrijkste kwesties daarbij zijn de overdracht van de pensioenverplichtingen en de afwikkeling van fiscale posities. De pensioenverplichtingen zijn overgedragen.

De Duitse fiscus heeft aanzienlijke belastingaanslagen opgelegd met betrekking tot de activiteiten van Thermphos Deutschland GmbH in het eerste deel van 2013 (tot het moment van liquidatie in juli 2013). Op advies van de fiscaal adviseurs van Thermphos Deutschland hebben de curatoren aanslagen voor een bedrag van in totaal circa € 145.000,-- laten voldoen en tegen een deel van de aanslagen bezwaar gemaakt, althans verlaging van de opgelegde aanslagen gevraagd. Het bedrag van circa € 145.000,-- wordt na afronding van de liquidatiebalans teruggevorderd. De *audit* van de liquidatiebalans van Thermphos Deutschland heeft plaatsgevonden en er zijn door de accountant en fiscaal adviseur van Thermphos Deutschland diverse werkzaamheden verricht met als doel de eerdere aanslagen ongedaan te maken. De Duitse fiscus leek aanvankelijk het standpunt van Thermphos Deutschland deels niet te accepteren. De curatoren hebben overleg gevoerd met de Duitse fiscaal adviseurs en besloten opdracht te geven om de aanvullende vragen te beantwoorden en het standpunt van Thermphos Deutschland nader te onderbouwen.

Naar aanleiding van die nadere onderbouwing ontvingen de curatoren vlak voor de datum van dit verslag positief bericht uit Duitsland. Naar verwachting vindt een teruggave van ruim € 200.000,-- plaats. De details volgen nog en zullen in een nader verslag worden weergegeven.

- Sudamfos

Met betrekking tot de aandelen van Thermphos Argentina SA en haar dochterondernemingen Sudamfos SA en Sudamfos do Brasil Ltda. Is een koopovereenkomst gesloten. 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. 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. 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 in de achterliggende periode zijn nog ICT-diensten aan Epierre verleend; Epierre heeft daarvoor betaald. De diensten worden niet meer verleend.

- Wittenberg

Met meerdere partijen is gesproken over de verkoop van de zogenoemde Spec-phos-*business* in Wittenberg.

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. 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 is in escrow geplaatst. Naast de koopprijs heeft Fosfa het zogenoemde werkkapitaal van Omnisal overgenomen. Daarvoor was een bedrag van ruim € 2 miljoen verschuldigd, welk bedrag is voldaan.

Wegens vermeende claims op de boedel heeft Fosfa aanvankelijk een bedrag ingehouden. Fosfa heeft vervolgens betalingen gedaan tot een bedrag van € 2.451.090,97. In verband met bepaalde claims is een bedrag van ongeveer € 600.000,-- van de koopsom nog niet vrijgegeven. Een deel van deze claims (bepaalde opruimkosten) is naar het oordeel van de curatoren juist. De grootste claim wordt door de curatoren bestreden.

Na overleg met (vertegenwoordigers van) Fosfa heeft Fosfa twee claims laten vallen. Uit het *escrow*-bedrag van circa € 600.000,-- is circa € 375.000,-- aan de boedel worden voldaan; de rest is aan Fosfa worden teruggestort.

- UK

Voor de fabrieken van Thermphos UK hebben zich geen gegadigden gemeld. Thermphos UK is geliquideerd.

- Crystalis

TI-dochter Thermphos Trading GmbH participeerde in Crystalis Oy, een Finse *joint venture* waarin wordt geparticipeerd met het Finse bedrijf Yara. De *joint venture*

behoefde een extra investering, waartoe TI en Thermphos Trading niet in staat waren. Curatoren en Thermphos Trading hebben overleg gepleegd 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*

Zie 6.4.

6.6 *Opbrengst*

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

Afwikkeling contracten, uitvoerige onderhandelingen, begeleiding TSA's, etc., bestudering diverse dossiers, overleg met diverse partijen, etc., overleg met kopers en adviseurs, activiteiten in het kader van de getuigenverhoren in de zaak tegen Italmatch, overleg met advocaten.

Overleg PwC en Reliance Trust inzake opstellen jaarrekening Thermphos Hongkong, diverse administratieve zaken met betrekking tot Dequest AG en Thermphos Trading GmbH, vervanging bestuurders Thermphos Trading GmbH en Dequest AG.

Overleg met Reliance Trust en Feller Rechtsanwalte inzake diverse administratieve kwesties met betrekking tot Dequest AG, Thermphos Trading GmbH en Thermphos Hong Kong, contact met PwC en TMF inzake fiscale aanslagen en overleg met fiscaal adviseur inzake dreigende naheffingsaanslagen dividendbelasting, onderzoek administratie TI met betrekking tot commissiebetalingen, onderzoek fiscaal advies van toenmalige fiscaal adviseur van Thermphos Trading en Dequest.

Uitvoerig contact met fiscaal adviseurs Duitsland, trustkantoor Zwitserland inzake Thermphos Trading en Thermphos Hong Kong en met de vereffenaar van Dequest.

7. Rechtmatigheid

7.1 *Boekhoudplicht*

Aan de boekhoudplicht is voldaan. De bewindvoerders/curatoren hebben diverse vragen gesteld, die steeds adequaat konden worden behandeld.

7.2 *Depot jaarrekeningen*

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

7.3 *Goedk. Verkl. Accountant* worden onderzocht.

Onderwerp van nader onderzoek.

7.4 *Stortingsverpl. aandelen*

Aangezien op de datum van faillietverklaring een eventuele vordering uit hoofde van de stortingsverplichting reeds was verjaard, zal hier geen onderzoek naar worden verricht.

7.5 *Onbehoorlijk bestuur*

Zoals ook hiervoor in alinea 1.7 is aangegeven, voeren de curatoren een gecombineerd oorzaken- en rechtmatigheidsonderzoek uit. In dat kader hebben zij onder andere gecorrespondeerd en/of gesprekken gevoerd met de voormalig commissarissen, bestuurders, financieel directeur en de accountants van TI.

Het onderzoek is in de afgelopen verslagperiode voortgezet.

7.6 *Paulianeus handelen*

Een van de onderzoeken van curatoren betrof in 2009 door TI en haar dochtervennootschap Thermphos Trading overgedragen octrooiaanvragen en octrooien. Tussen curatoren en de verkrijgende partij is verschil van inzicht ontstaan over de daarvoor betaalde vergoedingen. Met een positief advies van de crediteurencommissie en toestemming van de rechter-commissaris, is in juli 2017 een vaststellingsovereenkomst gesloten op grond waarvan de verkrijgende partij een bedrag van in totaal € 240.000,- aan de boedel heeft betaald.

7.7 *Werkzaamheden*

Bestudering stukken, vergaderverslagen, etc., correspondentie met bestuurders, commissarissen en derden besprekingen met medewerkers, bestuurders en PwC. Opstellen oorzaken-matrix en intern en extern overleg.

Voortzetting onderzoek, diverse interne en externe besprekingen, bestudering informatie, correspondentie, onderhandelingen inzake octrooien TI en Thermphos Trading.

8. Crediteuren

8.1 Boedelvorderingen

De boedelkosten zijn voldaan uit de lopende exploitatie. 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 bestond er een aantal posten die volgens sommige betrokkenen als boedelvorderingen moeten worden beschouwd. De belangrijkste worden hier beschreven.

- Erfverpachter Zeeland Seaports (ZSP) meende dat de lopende canonverplichting als boedelschuld kwalificeert. Over de vraag of de canon als boedelschuld kwalificeert is een procedure gevoerd. Zie alinea 1.6. Het geschil met ZSP over de erfpachtscanon is uiteindelijk geschikt. De (boedel-)vordering is betaald voor zover deze ingevolge de hierna toegelichte overeenkomst verschuldigd is geworden.

- Door ZSP werd voorts betoogd dat de boedel gehouden was 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 werd 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 achtten, werd door de curatoren vanuit civielrechtelijke optiek niet volledig omarmd. Naar het oordeel van de curatoren was het wenselijk 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. De kosten, verbonden aan het opruimen van het afval, de installaties en de verontreinigde bodem zouden mogelijk oplopen tot een bedrag van € 70 à € 90 miljoen.

- Crediteur AIMG heeft de curatoren, de Staat en de Provincie Zeeland gedagvaard in een procedure bij de Rechtbank Zeeland-West-Brabant. Kort weergegeven vorderde AIMG een verklaring voor recht dat de opruimkosten niet ten laste van de boedel konden worden gebracht. 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 hebben de rechtbank gevraagd 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.
- Intussen werd ook gestreefd naar een praktische oplossing en is tussen curatoren en de betrokken overheden overleg gevoerd over een schikking.
- De curatoren hebben vervolgens met de Provincie Zeeland en ZSP op hoofdlijnen overeenstemming bereikt over een regeling die ze hebben vastgelegd in een zogenoemde *term sheet*.

In essentie kwam de regeling erop neer dat uit de boedel een bedrag zou worden betaald aan een zogenoemde *Special Purpose Vehicle* (SPV) die zich gaan toeleggen op de sanering van de *site* in Vlissingen-Oost. Vanuit de boedel zal in totaal een bedrag van € 37,2 miljoen worden betaald. Dat bedrag zou voor het overgrote deel worden aangewend voor de sanering en het beheer van de site gedurende de sanering. Een deel van het bedrag zou worden aangewend als vergoeding van de canon over de periode tot en met 30 juni 2014. In het kader van de regeling zouden de curatoren het beheer van de *site* in Vlissingen per 1 juli 2014 staken. ZSP en de Provincie deden afstand van eventuele vorderingsrechten jegens de boedel voor zover die het hiervoor benoemde totaalbedrag te boven gaan en vrijwaren de curatoren voor aanspraken van derden die verband houden met het beheer van de *site*, de verontreiniging daarvan en eventuele daarmee verband houdende zaken. Als de regeling definitief zou worden getroffen, zouden de curatoren zo spoedig mogelijk opdracht geven aan een aannemer om de sanering ter hand te nemen, zulks in overleg met ZSP en de Provincie.

Bij dagvaarding van 4 juni 2014 heeft AIMG S.à.r.l. te Luxemburg de curatoren in kort geding gedagvaard. Gevorderd werd dat het de curatoren verboden zou worden de definitieve vaststellingsovereenkomst op basis van de afspraken zoals

neergelegd in de *term sheet* te sluiten, zolang geen in kracht van gewijsde gegane gerechtelijke uitspraak in de door AIMG jegens curatoren aangespannen procedure bij de rechtbank zou zijn geweest. Gedoeld werd hier op een procedure op voet van artikel 67 Fw, het hoger beroep dat AIMG heeft ingesteld tegen de beslissing van de rechter-commissaris die het sluiten van de overeenkomst mogelijk maakte. De Provincie Zeeland heeft zich in het geschil aan de zijde van de curatoren gevoegd. Bij vonnis van 17 juni 2014 heeft de Voorzieningenrechter de curatoren verboden de definitieve overeenkomst te sluiten, zolang geen in kracht van gewijsde gegane uitspraak zou zijn gevolgd die bepaalde of goedkeuring voor de definitieve overeenkomst is verleend. Conform het verbod van de Voorzieningenrechter hebben de curatoren er van afgezien de definitieve overeenkomst met de Provincie en ZSP te ondertekenen. Tegen het vonnis van de Voorzieningenrechter is spoedappel ingesteld.

- Intussen had AIMG hoger beroep ingesteld tegen de beschikking van 16 mei 2014 van de rechter-commissaris in het faillissement van TI. Bij die beschikking had de rechter-commissaris AIMG niet ontvankelijk verklaard in een verzoek om goedkeuring te onthouden aan de curatoren aangaande uit sluiten van een overeenkomst met ZSP en de Provincie Zeeland. In deze appelprocedure hebben zowel de curatoren als de Provincie verweer gevoerd. Het beroep van AIMG werd afgewezen, waardoor het verbod in kort geding niet meer gold.

De Provincie en ZSP hebben vervolgens alsnog toegestemd in een overeenkomst. Op 10 oktober 2014 hebben de curatoren die overeenkomst met de Provincie en ZSP gesloten. De inhoud van de overeenkomst luidde kort gezegd dat:

- de curatoren opdracht zouden geven aan een aannemerscombinatie voor een aantal saneringswerkzaamheden,
- zij daartoe € 35 miljoen in *escrow* zouden afstorten,
- zij daarnaast € 2,2 miljoen aan ZSP zouden stellen in het kader van het erfpachtscanon- geschil,

- dat zij het beheer van de *site* per 15 oktober 2014 zouden staken,
- de Provincie en ZSP de curatoren finale kwijting zouden verlenen en de boedel zouden vrijwaren voor aanspraken van derden die met deze onderwerpen verband houden.

Aan de overeenkomst is uitvoering gegeven. Op 15 oktober 2014 hebben de curatoren hun erfpachtsrechten overgedragen aan Van Citters Beheer B.V., een daartoe opgerichte dochteronderneming van ZSP.

Reeds op 10 oktober 2014 hebben de curatoren een aannemingsovereenkomst gesloten met Decontamination Services B.V. De rechten en plichten van de curatoren ingevolge die overeenkomst hebben zij op 15 oktober 2014 overgedragen aan Van Citters Beheer B.V.

Het in *escrow* gestorte bedrag van € 35 miljoen is inmiddels vrijgegeven ten behoeve van het beheer en de sanering van het voormalig fabrieksterrein van TI.

Op 30 juni 2017 heeft het kabinet besloten de commissie Onderzoek sanering Thermphos in te stellen teneinde onderzoek te doen naar de complexe situatie rondom de sanering van het Thermphos terrein. De commissie stond onder leiding van ir. D.M. Samsom. Het onderzoek diende ertoe inzage te krijgen in de financiële aspecten alsook om de betrokken partijen te adviseren over verdeling van de kosten van de sanering. In augustus 2017 heeft de commissie gerapporteerd. De kosten van de totale sanering worden geschat op € 129,5 miljoen. Voor een bedrag van € 83 miljoen bestond nog geen dekking. De commissie beveelt aan het naar schatting voor de sanering nog benodigde bedrag van € 83 miljoen gelijkelijk te verdelen over de Provincie Zeeland, ZSP en het Rijk, derhalve ieder € 27,7 miljoen. Voor zover bekend is, zullen deze drie partijen de aanbeveling opvolgen.

- Het UWV heeft een vordering van circa € 7,8 miljoen ingediend ter zake van de overgenomen loonbetalingsverplichtingen. De vordering van het UWV is betaald.

- In de planvorming van de curatoren die ten grondslag lag aan de hiervoor bedoelde onderhandelingen met de Provincie en ZSP is er vanuit gegaan dat de curatoren tot en met juni circa € 1 miljoen per maand aan het beheer van de *site* moeten besteden.
- Naast de hiervoor bedoelde claims waren er nog boedelvorderingen tot een bedrag van circa € 1,4 miljoen jegens niet-gelieerde partijen. Deze zijn voldaan. Daarnaast waren er boedelverplichtingen jegens Thermphos Deutschland en Dequest GmbH. De boedelvordering van Dequest AG is verrekend met een schuld van Dequest AG aan TI. Daarbij heeft tevens verrekening plaatsgevonden van het bedrag dat de boedel aan Dequest AG verschuldigd werd op grond van de in alinea 6.4 (einde alinea) beschreven transactie. Per saldo heeft Dequest AG een bedrag overgemaakt van € 1.060.463,00.

Een vervoerder heeft zich als boedelcrediteur gemeld, die aanspraak maakt op een bedrag van ruim \$ 271.000,-- uit hoofde van demurragekosten (overliggelden voor niet aan de vervoerder te wijten vertraging). Het geschil met de vervoerder is met een positief advies van de crediteurencommissie en goedkeuring van de rechter-commissaris geschikt tegen een betaling door de boedel van € 118.785,75 (\$ 135.000,--).

8.2 *Preferente vorderingen van de fiscus*

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

Met de Belastingdienst wordt nader overleg gevoerd over de hoogte en (voorlopige) vaststelling van de vordering ex artikel 29 lid 2 Wet op de Omzetbelasting. Duidelijk is dat sprake zal zijn van een substantiële vordering, mogelijk nog hoger dan het bedrag van € 3,8/ € 4 miljoen dat in het eerdere verslag werd vermeld.

8.3 *Preferente vorderingen van het UWV*

Het UWV heeft een preferente vordering ingediend tot een totaalbedrag van

€ 551.949,02.

8.4 *Andere preferente crediteuren*

€ 1.845.137,55, zie bijlage 2.

Omdat de verwachting bestaat dat de preferente vorderingen zullen kunnen worden voldaan, zijn curatoren bezig met het zo exact mogelijk in kaart brengen daarvan. Het gaat hierbij voornamelijk om door voormalig werknemers van TI ingediende claims.

8.5 *Aantal concurrente crediteuren*

Als bijlagen 4 en 5 zijn lijsten van voorlopig erkende en voorlopig betwiste concurrente vorderingen aangehecht. Zoals daaruit blijkt zijn 504 vorderingen voorlopig erkend en 23 voorlopig betwist.

8.6 *Bedrag concurrente crediteuren*

(voorlopig) erkend: € 118.305,989,92

(voorlopig) betwist: € 6.660.686,39

Omdat ook de verwachting bestaat dat te zijner tijd aan concurrente crediteuren een - relatief zeer bescheiden - uitkering zal kunnen worden gedaan, zijn curatoren bezig met het onderzoeken en nauwkeuriger in kaart brengen van het concurrente passief.

8.7 *Verwachte wijze van afwikkeling*

De curatoren verwachten dat het uiteindelijke faillissementsactief voldoende zal zijn om de boedelkosten te voldoen, alsmede de preferente schuldvorderingen, waarna een gedeelte voor een (relatief geringe) uitkering aan concurrente crediteuren mogelijk zou kunnen resteren. Hierover bestaat echter nog onzekerheid. Diverse factoren kunnen nog leiden tot een negatieve bijstelling van deze verwachting, zoals problemen bij de incasso van door de curatoren nog te ontvangen BTW uit Italië en eventuele fiscale problemen bij het *upstreamen* van verkoopopbrengst van dochterondernemingen in het buitenland

waarvan het vermogen nog moet worden vereffend. Een positieve bijstelling van de verwachting zou het gevolg kunnen zijn van de incasso van de vordering op Kasphosphate. Aan de uitgesproken verwachtingen kunnen uiteraard geen rechten worden ontleend.

De BTW uit Italië is ontvangen, de curatoren hebben voor een periode van drie jaar een bankgarantie gesteld ten gunste van de Italiaanse belastingdienst voor het geval het bedrag ten onrechte blijkt te zijn uitbetaald of de Italiaanse belastingdienst een andere vordering zou hebben.

8.8 *Werkzaamheden*

Aanschrijven mogelijke crediteuren, uitvoerige crediteurenadministratie; controle UWV-vordering en financiële planning.

In de afgelopen verslagperiode hebben de curatoren veel aandacht besteed aan controle van de crediteurenvorderingen. Met diverse crediteuren is gecorrespondeerd over de ingediende vorderingen en de onderbouwing daarvan. Met een aantal crediteuren hebben besprekingen plaatsgevonden.

9. Procedures

9.1 *Naam wederpartij(en)*

In alinea 8.1 is reeds melding gemaakt van de procedures waarin de curatoren betrokken zijn met de Staat, de Provincie en crediteur AIMG. Voor de overige procedures die zijn gevoerd wordt verwezen naar verslagen 1 t/m 13.

Op dit moment loopt alleen nog een procedure in hoger beroep tegen Kazphosphate LLC.

- Op 28 september 2016 heeft de rechtbank vonnis gewezen in deze zaak. De rechtbank heeft voor recht verklaard dat Kazphosphate onrechtmatig heeft

gehandeld door fosfor te dumpen op de Europese markt en haar voorts veroordeeld om de door TI als gevolg van dit onrechtmatig handelen veroorzaakte schade aan curatoren te vergoeden. Kazphosphate heeft hoger beroep ingesteld en op 14 juni 2017 haar memorie van grieven bij het Hof ingediend. Curatoren hebben een accountantskantoor opdracht gegeven de door Kazphosphate aan TI veroorzaakte schade te berekenen. De accountant is daarmee doende.

Curatoren hebben Houthoff ingeschakeld voor het voeren van de procedure in hoger beroep. Op 28 november 2017 is de memorie van antwoord gediend.

Het door de ingeschakelde accountant op te stellen schaderapport is nog niet gereed. De komende periode zal de accountant de werkzaamheden naar verwachting afronden.

9.2 *Aard procedure*

Zie 9.1.

9.3 *Stand procedure*

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.

Bestudering juridische problematiek, voorbereiden en bijwonen comparities, opstellen diverse processtukken, contacten met externe adviseurs, uitvoerig overleg met externe advocaten. Begeleiding bestuursrechtelijke procedures, opstellen diverse processtukken civiele procedures, voorbereiden diverse zittingen en studie.

Overleg ingeschakelde advocaten. Informatievergaring ten behoeve van de procedure in hoger beroep.

10. Overig

10.1 *Termijn afwikkeling faillissement*

Nog niet aan te geven.

10.2 *Plan van aanpak*

- de afwikkeling en liquidatie van dochtervennootschappen,
- de procedure tegen Kazphosphate LLC,
- de crediteurenadministratie en het onderzoek naar een omvangrijke ingediende vordering,
- het oorzaken- en rechtmatigheidsonderzoek.

10.3 *Indiening volgend verslag*

Over circa zes maanden.

10.4 *Werkzaamheden*

Opstellen verslag en (intern) overleg hierover.

Middelburg, 22 december 2017

.....
R. van den Bos
curator

.....
F.T. Hiemstra
curator

Dit verslag is vooral bestemd voor de schuldeisers en andere belanghebbenden in de faillissementen van Thermphos International B.V. en Thermphos Holding B.V. De verstrekte feitelijke informatie is mede afkomstig van de vennootschappen en/of van derden en is onderhevig aan verandering. Aan dit verslag en de bijlagen kunnen geen rechten worden ontleend.