

FAILLISEMENTSVERSLAG Nummer: 8 Datum: 8 april 2013

In dit verslag worden de werkzaamheden en de stand van de boedel beschreven over de afgelopen periode. De curator baseert zich op aangetroffen gegevens en informatie van derden. De juistheid daarvan staat thans nog niet vast, zodat mogelijkerwijs gegevens en cijfers in een later stadium aanpassing behoeven. Aan dit verslag kunnen geen rechten worden ontleend. De inhoud van de papieren versie is identiek aan de digitale versie.

Gegevens gefailleerde	:	Delta Biovalue Nederland B.V., statutair gevestigd te Middelburg, feitelijk gevestigd te 9979 XJ Eemshaven aan het adres Westlob 6. Kamer van Koophandelnummer 02093023
Faillissementsnummer	:	F10/331
Datum uitspraak faillissement	:	14 december 2010
Curator	:	mr. H.J. Meijer
R-C	:	mr. G.H. Boekaar
Activiteiten onderneming	:	Productie van en groothandel in biodiesel. Exploitatie van productie, installaties voor biodiesel, alsmede holdingactiviteiten.
Omzetgegevens geconsolideerd	:	2008: 73.452.000 2009: 31.771.000 2010: 24.217.968 (t/m mei)
Personeel gemiddeld aantal	:	27
Verslagperiode	:	9 januari 2013 tot en met 7 april 2013
Bestede uren in verslagperiode	:	17,0 uur (12 oktober 2012 t/m 8 januari 2013)
Bestede uren Totaal	:	1.809,4 uur (14 december 2010 t/m 8 januari 2012)

1. Inventarisatie

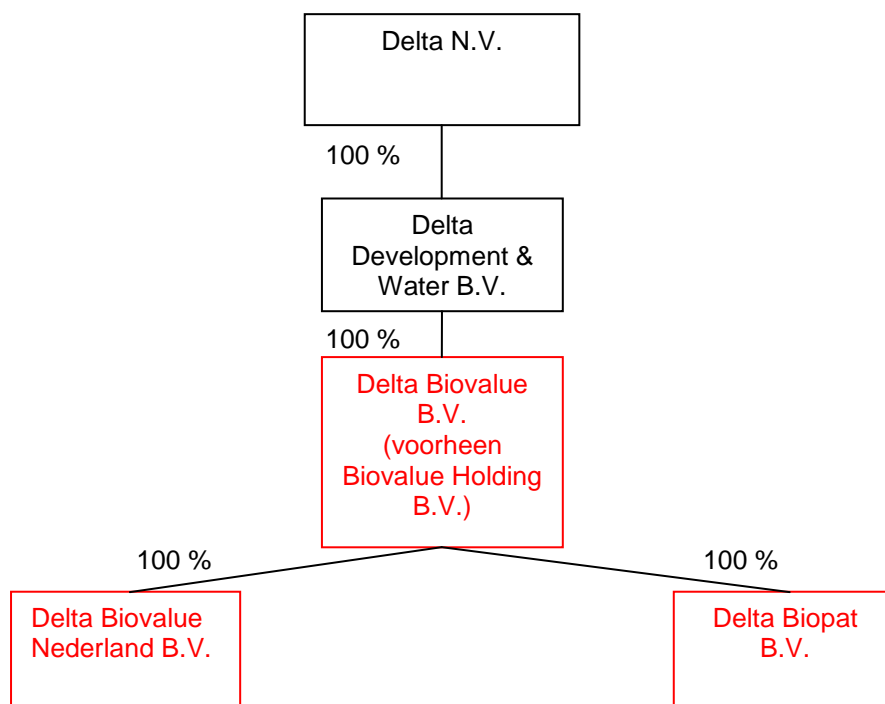
1.1 Directie en Organisatie

De gefailleerde vennootschap is opgenomen in een groep van vennootschappen, zoals hierna weergegeven.

De besloten vennootschap Delta Biovalue B.V. is opgericht bij akte van 5 april 2001. Per oprichtingsdatum werden de aandelen voor gelijke delen gehouden door de heren Hilboezen en Wortelboer. Na diverse mutaties zijn de aandelen per 30 december 2008 geheel overgedragen aan de besloten vennootschap Delta Development & Water B.V., een volle dochter van de naamloze vennootschap Delta N.V. te Middelburg. Delta Development & Water B.V. is vanaf 30 december 2008 bestuurder en enig aandeelhouder van Delta Biovalue B.V.

Delta Biovalue B.V. is op haar beurt bestuurder en enig aandeelhouder van de besloten vennootschappen Delta Biovalue Nederland B.V. en Delta Biopat B.V. Als gevolmachtigde van Delta Biovalue B.V. is per faillissementsdatum ingeschreven de heer A. W. van der Werf. Delta Biovalue Nederland B.V. is opgericht bij akte van 3 april 2006. Vanaf oprichtingsdatum werden alle aandelen gehouden door Delta Biovalue B.V. Delta Biopat B.V. is opgericht bij akte van 18 december 2008. Vanaf oprichting is Delta Biovalue B.V. bestuurder en enig aandeelhouder.

De vennootschap structuur ziet er als volgt uit:



Delta Biovalue B.V. heeft een holdingfunctie; Delta Biovalue Nederland B.V. is de werkvennootschap waarin de biodieselfabriek wordt geëxploiteerd en Delta Biopat B.V. is de vennootschap waarin een merkrecht en een aantal octrooirechten zijn ondergebracht.

1.2 Winst en verlies

Uit de geconsolideerde jaarrekening 2008 van Delta Biovalue B.V., Delta Biovalue Nederland B.V. en Delta Biopat B.V. blijkt dat er over de periode van 1 januari 2008 tot en met 31 december 2008 een negatief resultaat is gerealiseerd van EUR 11.868.000,-. Uit de geconsolideerde concept jaarrekening 2009 volgt dat Delta Biovalue B.V. in de periode 1 januari 2009 tot en met 31 december 2009 een verlies heeft geleden van EUR 44.363.000,-. Het resultaat over 2009 wordt negatief beïnvloed door een afschrijving op de vaste activa van EUR 37.959.000,-.

1.3 Balanstotaal

Het geconsolideerde balanstotaal van Delta Biovalue B.V., Delta Biovalue Nederland B.V. en Delta Biopat B.V. bedroeg op 31 december 2009 volgens de concept jaarrekening EUR 20.032.000,--. Volgens interne periodieke rapportage bedroeg dit per 31 mei 2010 EUR 17.220.647.

1.4. Lopende procedures

1. *Sunoil B.V.*

Vóór faillissementsdatum is tegen Delta Biovalue B.V. en Delta Biovalue Nederland B.V. een kort geding aangespannen door de besloten vennootschap Sunoil B.V. te Emmen. Sunoil B.V. is van oordeel dat zij een rechtsgeldige overeenkomst tot verkoop en levering van de aandelen van voornoemde vennootschappen heeft gesloten. Door Delta N.V. wordt dit betwist. In het kader van het gerezen geschil heeft Sunoil B.V. vóór faillissement beslag gelegd op diverse vermogensbestanddelen en is een kort geding aangespannen. De beslagen zijn als gevolg van het faillissement vervallen, de uitgebrachte kort geding dagvaarding is uiteindelijk door Sunoil B.V. niet aangebracht.

verslag 2 Ter correctie op het eerste verslag moet worden opgemerkt dat de dagvaarding door Sunoil wel is aangebracht, maar dat de procedure vervolgens in verband met het faillissement is geschorst. Voorts heeft Sunoil bij de rechter-commissaris een verzoek ex. art. 69 Fw ingediend, strekkende tot – kort gezegd –

- 1) bevel aan de curator af te zien van de voorgenomen activaverkoop;
- 2) het horen van een aantal getuigen;
- 3) bevel aan de curator om samen met Sunoil (juridische) acties tegen Delta N.V. te ondernemen.

De rechtbank heeft Sunoil c.s. niet ontvankelijk verklaard. Nadien heeft Sunoil bij de rechtbank een verzoek tot het houden van een voorlopig getuigenverhoor ingediend, hetwelk op 27 juni 2011 is behandeld, waarbij mede namens de boedel verweer is gevoerd. De rechtbank heeft bepaald dat het getuigenverhoor zal plaatsvinden op 1 november 2011.

verslag 3 Het verhoor heeft plaatsgevonden op 1 november 2011. Voor het verhoor is een vijftal getuigen aangezegd:

- de heer P.G. Boerma (Delta N.V.)
- de heer F. Verhagen (Delta N.V.)
- de heer P.P.R. Vaal (Delta N.V.)
- de heer B. Hadders (Sunoil B.V.)
- de heer J. Haverkort (UNO Bedrijfsadviseurs)

Op 1 november 2011 zijn getuigen Boerma en Verhagen gehoord, alsook – doch beperkt om redenen van tijd – de heer Vaal. De curator heeft zich bij het verhoor doen vertegenwoordigen door een kantoorgenoot. Het vervolg van het verhoor wordt thans afgewacht. Een nieuwe datum is nog niet bekend.

verslag 4 Op 14 februari 2012 heeft het vervolg van het getuigenverhoor plaatsgevonden. Op die datum is de heer Vaal (nader) gehoord alsmede de heer Haverkort. De curator heeft zich bij het verhoor doen vertegenwoordigen door een kantoorgenoot.

De heer Vaal heeft zich tijdens het verhoor ten aanzien van een specifieke vraag beroepen op het afgeleid verschoningsrecht. De rechtbank Groningen heeft bij beschikking van 28 februari 2012 het beroep hierop afgewezen en bepaald dat de heer Vaal de vraag dient te beantwoorden. Er bestaat de mogelijkheid tot 28 mei a.s. om hoger beroep in te dienen tegen deze beschikking.

De datum voor het vervolg van het verhoor is nog niet bekend. De zaak is aangehouden tot er nader bericht is ontvangen of er al dan niet hoger beroep wordt ingesteld tegen de beschikking van de rechtbank.

verslag 5 Inmiddels is duidelijk dat geen hoger beroep is ingesteld tegen de beschikking van 28 februari 2012, maar dat partijen zijn overeengekomen sprongcassatieberoep in te stellen, hetgeen is geschied bij verzoekschrift d.d. 29 mei 2012.

verslag 6,7 Hierin zijn thans geen ontwikkelingen te melden.

verslag 8 *Op 15 maart 2013 heeft de Hoge Raad arrest gewezen. De Hoge Raad heeft geoordeeld dat er geen grond is om aan een advocaat het verschoningsrecht te ontzeggen op grond van het enkele feit dat hij in dienstbetrekking werkzaam is.*

Het verdere verloop van het geëntameerde – voorlopig getuigen – verhoor wordt thans afgewacht.

2. Et Project AG

Door Et Project AG is bij het Landgericht te Hannover (Geschäftsnummer 23 0 141/10) een procedure gestart op grond van een met Delta Biovalue Nederland B.V. gesloten (distributie, dan wel koop) overeenkomst tot betalen van een hoofdsom van EUR 81.620,--. De curator stuurt – middels de Europese Insolventie Verordening – aan op schorsing van de procedure c.q. verwijzing naar een “slaaprol”. De rechter heeft de wederpartij thans gelegenheid geboden te reageren.

verslag 2 Deze procedure is inmiddels geschorst in verband met faillissement.

1.5. Verzekeringen

Bij de vennootschappen lopen de gebruikelijke verzekeringen. Deze zijn – voor zover nodig – door de curator gecontinueerd (zie ook hierna onder 6.1), dan wel – waar mogelijk – beëindigd.

1.6 Huur

Door de vennootschappen werden diverse zaken gehuurd.

Er is sprake van een huurovereenkomst met betrekking tot een RVS opslagtank van 1.800 m³, van apparatuur voor de opslag van gassen en een kopieerapparaat. Deze huurovereenkomsten zijn – voor zover al niet vóór faillissement geëindigd – door de curator beëindigd met inachtneming van de kortst mogelijke termijn. Voorts bestond er een overeenkomst met betrekking tot de huur van twee transformatoren. Deze transformatoren zijn noodzakelijk voor de instandhouding van de fabriek zodat deze huurovereenkomst tot op heden is gecontinueerd.

1.7 Oorzaak faillissement

Indirect aandeelhouder van de gefailleerde vennootschappen is het energiebedrijf Delta N.V. te Middelburg.

Met Delta N.V. als aandeelhouder is in 2007 de opdracht vertrekt voor de bouw van de huidige door Delta Biovalue Nederland B.V. geëxploiteerde biodieselafabriek in de Eemshaven. Het betreft een zogenaamde eerste generatie biodieselafabriek.

Naast de verestering (het deel waar de biodiesel wordt gemaakt) is er in de fabriek een persinstallatie aanwezig. Voor de grondstof voor de biodiesel was Biovalue volledig afhankelijk van koolzaad. In de fabriek werd de koolzaad geperst waarna de koolzaadolie werd gebruikt voor het fabriceren van biodiesel.

De fabriek heeft vanaf oprichting verlies geleden. Hiervoor zijn door de diverse betrokken partijen verschillende oorzaken aangedragen. Allereerst is de handel in koolzaad een wereldmarkt waarbij de prijs van koolzaad bijzonder volatiel is. Hierdoor fluctueerde de prijs voor de benodigde grondstof (koolzaad) bijzonder. Voorts zou het rendement van de gebruikte persinstallatie niet optimaal zijn, waardoor er minder olie uit koolzaad werd gewonnen dan gewenst. Ook het feit dat er sprake was van een eerste generatie biodiesel fabriek zou mogelijk de reden zijn voor het negatieve rendement. Een eerste generatie biodieselafabriek is reeds verouderd aangezien de tweede generatie al geruime tijd geleden in de markt is geïntroduceerd en werkt. Inmiddels wordt al gewerkt aan de derde generatie biodieselafabriek.

Daarnaast speelde volgens de betrokkenen de afschaffing door de regering van de eerder ingevoerde verplichte bijmenging van biobrandstoffen een belangrijke rol alsmede de fors toegenomen import van goedkope biodiesel vanuit andere werelddelen waaronder de VS en Latijns Amerika.

Als gevolg van de voortdurende verliezen die door Delta N.V. werd gefinancierd, is door Delta N.V. begin 2010 besloten de biodieselafabriek af te stoten. Daarbij zijn alle scenario's van doorstart tot sloop de revue gepasseerd. Door afgevaardigden van Delta N.V. is er met diverse potentiële overnamekandidaten gesproken. Uiteindelijk is er in de tweede helft van 2010 voor gekozen om met 1 partij (Sunoil B.V.) exclusief door te praten.

Op dat moment was de gehele productie van de biodieselafabriek inmiddels (sedert juli 2010) stilgelegd en waren de voorbereidingen voor de sloop van de fabriek reeds in gang gezet. Gedurende dit onderhandelingsproces is er ondermeer gesproken over een sociaal plan voor de werknemers. Ten aanzien van de afronding van de onderhandelingen lopen de meningen uiteen. Volgens Delta N.V. is er geen overeenstemming bereikt ten aanzien van een mogelijke verkoop. Volgens Sunoil B.V. is dit echter wel het geval. Dat is ook de reden dat door Sunoil B.V. beslag is gelegd op vermogensbestanddelen van Biovalue B.V. en een kort geding procedure is aangespannen (zie hierover 1.4 van dit verslag). Als gevolg van de gelegde beslagen was het voor Delta N.V. niet mogelijk de verkoop (aan andere partijen) c.q. de voorgenomen sloop uit te voeren. Aangezien een verkoop aan Sunoil B.V. voor haar uiteindelijk geen optie was, is door Delta N.V. besloten tot het doen van eigen aangifte van faillissement ten aanzien van de drie vennootschappen Delta Biovalue B.V., Delta Biovalue Nederland B.V. en Delta Biopat B.V.

2. Personeel

2.1 Aantal ten tijde van faillissement

27 (26 loondienst, 1 uitzendkracht)

2.2. Aantal in jaar voor faillissement

2.3. Datum ontslagaanzegging

Het personeel is na verkregen toestemming van de rechter commissaris op 15 december 2010 ontslag aangezegd. Ten aanzien van twee personeelsleden heeft de curator eveneens na verkregen toestemming van de rechter commissaris een nieuwe arbeidsovereenkomst gesloten aangezien deze personeelsleden noodzakelijk zijn voor het in stand houden van de fabriek. De kosten die hiermee gemoeid zijn worden gedragen door Delta N.V.

verslag 2 De arbeidsovereenkomsten met de personeelsleden, welke worden ingezet voor het in stand houden van de fabriek, zijn verlengd tot en met uiterlijk 31 augustus 2011.

verslag 3 De arbeidsovereenkomsten zijn geëindigd op 31 augustus 2011. Per 1 september 2011 zijn de personeelsleden in dienst getreden bij Focus Energy Solutions, de vertegenwoordiger van de aspirant koper van de activa.

Werkzaamheden

In bijeenkomsten met UWV Werkbedrijf en UWV Uitkeringsbedrijf heeft de curator het personeel opgezegd en geïnformeerd over de gevolgen van het faillissement. De curator heeft de arbeidsovereenkomsten schriftelijk beëindigd met inachtneming van de daarvoor in aanmerking komende opzegtermijnen.

De vennootschap heeft de lonen betaald tot en met november 2010. Het UWV Uitkeringsbedrijf heeft de loondoorbetalingsverplichting vanaf 1 juni 2010 overgenomen. Met de diverse betrokkenen zijn in deze periode contacten onderhouden.

3. Activa

Onroerende zaken

3.1. Beschrijving

Delta Biovalue Nederland BV is erfpachter van een onroerende zaak te Eemshaven, staande en gelegen aan de Westlob 6, kadastraal bekend Gemeente Uithuizermeeden sectie A nummer 3335 groot ca 3 hectare 86 are en 80 centiare. De erfpacht is verleend voor een periode van 25 jaar ingaande op 27 maart 2006.

Op deze onroerende zaak is een fabrieksgebouw (hoofdgebouw), een ketelhuis en een transporttoren aanwezig.

verslag 6 In de achterliggende verslagperiode zijn de tot de boedel behorende onroerende zaken (tezamen met de roerende zaken, zie 3.5 e.v. hierna) verkocht aan de vennootschap naar Oostenrijks recht Bio Oil Development GmbH.

3.2 Verkoopopbrengst

De onroerende zaak te Eemshaven met de daarbij behorende opstallen is tot op heden nog niet verkocht. De onroerende zaak is gezamenlijk met de aanwezige roerende zaken en het immaterieel actief te koop aangeboden aan diverse gegadigden. Op dit moment wordt met de beste bieder verder onderhandeld. Een definitieve koopovereenkomst is nog niet tot stand gekomen.

verslag 2 De onroerende zaak is nog steeds betrokken in het lopende biedingproces.

verslag 3 -5 Hierin zijn thans geen ontwikkelingen te melden anders dan hierna vermeld onder 6.6.

verslag 6 De onroerende zaken zijn verkocht voor EUR 1,-- exclusief btw.

3.3 Hoogte hypotheek

In eerste instantie was er sprake van een hypotheek op de onroerende zaak. Na onderzoek bleek er slechts een positieve / negatieve hypotheekverklaring te zijn ingeschreven. Het Kadaster heeft desgevraagd bevestigd dat het een foutieve inschrijving betrof en dat er geen hypotheek op de onroerende zaak was ingeschreven. Er hebben zich ook geen partijen bij de curator gemeld die meende een recht van hypotheek te hebben.

3.4 Boedelbijdrage

Aangezien er geen recht van hypotheek bestaat is een boedelbijdrage niet aan de orde.

Werkzaamheden

De curator heeft de nodige inventariserende werkzaamheden verricht. Daarbij is ondermeer opdracht gegeven de onroerende zaak te laten taxeren. Voorts is een verkoopmemorandum opgesteld en aan alle potentiële kopers aangeboden. Vervolgens hebben bezichtigingen plaatsgevonden. Na de ontvangen biedingen heeft met de drie beste bidders een vervolgbespreking plaatsgevonden. Uiteindelijk is met de beste van deze drie bidders dooronderhandeld.

verslag 2 Met de beste bieder – zoals vermeld in verslag 1 – is uiteindelijk geen overeenkomst tot stand gekomen, bij gebreke waarvan de curator aanleiding heeft gezien om de biedingsprocedure te beëindigen door aan géén der bidders te gunnen.

Vervolgens is een hernieuwde biedingsprocedure gestart, welke inmiddels heeft geleid tot onderhandelingen met de “beste bieder”, welke thans naar het zich laat aanzien in een eindfase verkeren.

verslag 3 e.v. Zie onder 6.6 “werkzaamheden”.

Bedrijfsmiddelen

3.5 Beschrijving

De gefailleerde vennootschap is eigenaar van een omvangrijke hoeveelheid bedrijfsmiddelen. Op de geconsolideerde concept balans per 31 december 2008 zijn deze bedrijfsmiddelen gewaardeerd op een bedrag van EUR 26.182.000,-. In verband met de voorgenomen sloop van de fabriek heeft er in 2009 een volledige afschrijving van de materiële vaste activa anders dan de gebouwen plaatsgevonden.

De curator tracht de activa te gelde te maken, bij voorkeur door middel van een "doorstart" (zie verder 6.3. e.v.).

3.6 Verkoopopbrengst

Op dit moment vinden nog onderhandelingen plaats met betrekking tot een verkoop van de gehele onderneming. De verkoopopbrengst is derhalve nog niet bekend.

verslag 2 De verkooponderhandelingen zijn nog gaande. Zie verder onder 6.6.

verslag 3-5 De verkooponderhandelingen zijn nog gaande. Zie verder onder 6.6.

verslag 6 In de achterliggende verslagperiode zijn de tot de boedel behorende roerende zaken (tezamen met de onroerende zaken, zie 3.1 en 3.2 hiervoor) verkocht aan de vennootschap naar Oostenrijks recht Bio Oil Development GmbH. De roerende zaken zijn verkocht voor EUR 1.700.000,-- exclusief btw.

3.7 Boedelbijdrage

Van een boedelbijdrage in de zin van een bijdrage van (een) zekerheidsgerechtigde(n) met betrekking tot de verkoop van bezwaarde zaken is geen sprake. De curator bedingt bij de koper van de activa wel een "boedelbijdrage" als tegemoetkoming in de kosten van instandhouding en verkoop.

verslag 6 De kosten van instandhouding van de fabriek te Eemshaven zijn over de periode met ingang van 22 juni 2012 tot 30 september 2012 voldaan door de koper van de activa, Bio Oil Development GmbH voornoemd. Hiermee is een totaalbedrag gemoeid van EUR 99.000,-- exclusief btw.

Voorts dient te worden aangetekend dat de koper de sedert faillissementsdatum verschenen en onbetaald gebleven erfpachttermijnen ad totaal EUR 385.745,22, terzake van welk bedrag koper hoofdelijk aansprakelijk is, heeft voldaan als haar eigen verplichting.

3.8 Bodemvoorrecht fiscus

Het bodemvoorrecht van de fiscus rust op de kantoor- en bedrijfsinventaris te Eemshaven.

Werkzaamheden

De curator heeft de nodige inventariserende werkzaamheden verricht. Daarbij is ondermeer opdracht gegeven de aanwezige activa te laten taxeren. Voorts is een verkoopmemorandum opgesteld en aan alle potentiële kopers aangeboden. Vervolgens hebben bezichtigingen plaatsgevonden.

Na de ontvangen biedingen heeft met de vier beste bidders een vervolgbespreking plaatsgevonden. Uiteindelijk is met de beste van deze bidders dooronderhandeld.

verslag 2 Met de beste bidder – zoals vermeld in verslag 1 – is uiteindelijk geen overeenkomst tot stand gekomen, bij gebreke waarvan de curator aanleiding heeft gezien om de biedingsprocedure te beëindigen door aan géén der bidders te gunnen. Vervolgens is een hernieuwde biedingsprocedure gestart, welke inmiddels heeft geleid tot onderhandelingen met de “beste bidder”, welke thans naar het zich laat aanzien in een eindfase verkeren.

verslag 3 e.v. Zie onder 6.6 “werkzaamheden”.

Vorraden/onderhanden werk

3.9 Beschrijving

Door de curator is geen voorraad aangetroffen. De gehele voorraad is verbruikt medio 2010 waarna de fabriek is gesloten. Er was ten tijde van het faillissementsvonnis eveneens geen sprake van onderhanden werk.

3.10 Verkoopopbrengst

Niet van toepassing.

3.11 Boedelbijdrage

Niet van toepassing.

Werkzaamheden

De curator heeft de nodige inventariserende werkzaamheden verricht.

Andere activa

3.12 Beschrijving

verslag 6 In het kader van de verkoop van de activa zijn aan de koper (zie 3.1 en 3.6) tevens verkocht en geleverd de tot de boedel behorende immateriële activa, bestaande in rechten van intellectuele eigendom.

verslag 7 Het is de curator gebleken dat nog sprake zou kunnen zijn van andere, niet in de verkoop betrokken, immateriële activa. De curator is voornemens te onderzoeken of hieraan waarde – en zo ja welke – toegekend kan worden en of deze te vervreemden zijn. In verband met de hieraan verbonden kosten is de rechter-commissaris recentelijk verzocht daartoe toestemming te verlenen.

verslag 8 *De rechter-commissaris heeft toestemming verleend en met het onderzoek is zeer recentelijk een aanvang gemaakt.*

3.13 Verkoopopbrengst

verslag 6 De immateriële activa zijn verkocht voor EUR 50.000,-- exclusief btw.

Werkzaamheden

De curator heeft de nodige inventariserende werkzaamheden verricht.

verslag 6 Zie onder 6.6 “werkzaamheden”.

4. Debiteuren

4.1. Omvang debiteuren

Op faillissementsdatum waren er voor zover op dit moment bekend geen debiteuren aanwezig. Na het sluiten van de fabriek medio 2010 zijn er geen nieuwe debiteuren ontstaan. Volgens de geconsolideerde conceptbalans per 31 december 2009 was er sprake van EUR 1.947.000,- aan handelsvorderingen. De curator zal nog nader onderzoeken op welke wijze deze post is afgewikkeld.

In de geconsolideerde conceptbalans per 31 december 2009 is tevens een groepsvordering op Delta N.V. opgenomen ten bedrage van EUR 12.518.000,-. Volgens Delta N.V. heeft deze post te maken met de totale Vpb schuld van de Delta groep en het compensabele verlies en de daarbij behorende belastingrestitutie die aan Biovalue diende te worden toegerekend.

Delta N.V. is van oordeel dat deze opgenomen vordering geen reële vordering betreft en heeft in een recentelijk met de curator gevoerde bespreking toegezegd hieromtrent op korte termijn schriftelijk een nadere inhoudelijke toelichting te verstrekken.

verslag 2 Op 20 april 2011 ontving de curator een nadere inhoudelijke toelichting van Delta N.V. met betrekking tot de groepsvordering ad EUR 12.518.000,-. Deze toelichting leidt tot de conclusie dat volgens Delta N.V. sprake is van een (foutief) als vordering op Delta N.V. geboekte belastinglatentie. Hoewel de uitleg begrijpelijk is, zal de curator deze nog nader laten toetsen.

verslag 3 De curator heeft inmiddels een verzoek tot toetsing neergelegd bij de heer Nijboer (controller bij het kantoor van de curator). Een reactie wordt op korte termijn verwacht.

verslag 4 Op dit moment zijn hierin geen ontwikkelingen te melden. De curator heeft op 7 mei a.s. een bespreking met de heer Nijboer met betrekking tot diens (voorlopige) bevindingen.

verslag 5 Naar aanleiding van de bespreking met de heer Nijboer is duidelijk geworden dat een onafhankelijk fiscaal advies gewenst is om hierin een definitief standpunt te bepalen. De curator schort dit uit overwegingen van kostenbeheersing even op tot na het moment waarop de activa te gelde zijn gemaakt.

verslag 6,7 Hierin zijn thans geen ontwikkelingen te melden.

verslag 8 *De curator heeft dit dossier weer opgepakt en bereidt thans in overleg met de heer Nijboer de inschakeling van een extern onafhankelijk deskundige voor, nadat daartoe toestemming is verkregen van de rechter-commissaris.*

4.2 Boedelbijdrage

Aangezien de debiteuren niet zijn verpand is een boedelbijdrage niet aan de orde.

Werkzaamheden

De curator heeft de nodige inventariserende werkzaamheden verricht. Er heeft een eerste bestudering van de administratie plaatsgevonden en er is overleg gevoerd met Delta N.V. omtrent de opgenomen vordering op Delta N.V. ten bedrage van EUR 12.518.000,--.

verslag 5 Er heeft overleg met de heer Nijboer plaatsgevonden en een nadere bestudering van stukken.

5. Bank/Zekerheden

5.1 Vordering van banken

Delta Biovalue B.V. en Delta Biovalue Nederland B.V. zijn een kredietovereenkomst aangegaan met ABN Amro Bank N.V. ten behoeve van een rekening courant krediet ten bedrage van EUR 8.000.000,-. Daaraan verbonden was een borgstelling van Delta N.V. ten bedrage van EUR 3.000.000,- alsmede een bankgarantie van EUR 5.000.000,- afgegeven door de Bank Nederlandse Gemeenten (BNG).

Ten aanzien van de door Bank Nederlandse Gemeenten afgegeven bankgarantie ad EUR 3.000.000,- heeft Delta N.V. jegens Bank Nederlandse Gemeenten een borgtocht afgegeven. Op grond van deze borgtocht is Delta N.V. na faillissement aangesproken door Bank Nederlandse Gemeenten. Bank Nederlandse Gemeenten heeft inmiddels bericht dat Delta N.V. de afgegeven en ingeroepen borgtocht is nagekomen.

Daarmee zijn de vorderingen van ABN Amro Bank N.V., Pettelaar Effectenbewaarbedrijf N.V. of Bank Nederlandse Gemeenten op Delta Biovalue B.V. voldaan. Delta N.V. heeft uit hoofde van regres een vordering ter verificatie ingediend ad EUR 20.868.201,26,-, in welke vordering is mee begrepen de afkoop van de lease als hierna vermeld (zie 5.2.) Delta N.V. heeft de curator desverzocht medegedeeld dat zij geen beroep doet op eventuele op haar overgegane zekerheidsrechten c.q. deze zekerheidsrechten prijsgeeft.

5.2 Leasecontracten

Door Delta Biovalue Nederland B.V. is een operational leaseovereenkomst afgesloten voor een Toyota vorkheftruck.

5.3 Beschrijving zekerheden

Op faillissementsdatum was er geen sprake van zekerheden.

5.4 Separatistenpositie

Niet van toepassing.

5.5 Boedelbijdragen

Niet van toepassing.

5.6 Eigendomsvoorbehoud

Er is een aantal crediteuren dat zich heeft beroepen op een eigendomsvoorbehoud, doch deze lijken geen doel te treffen, nu de fabriek reeds sedert juli 2010 stil ligt en van voorraad en onderhanden werk geen sprake meer is. Een kantoorgenoot van de curator heeft zich met de inventarisatie belast.

verslag 2 Van eigendomsvoorbehouden in strikte zin is bij inventarisatie niet gebleken.

5.7 Reclamerechten

Voor zover thans bekend zijn er geen crediteuren geweest, die zich hebben beroepen op reclamerechten.

6. Doorstart/voortzetten

Voortzetten

6.1 Exploitatie/zekerheden

Zoals hiervoor reeds gemeld, is de fabriek in juli 2010 stil gelegd ter beperking van de ontstane verliezen. In verband met de nagestreefde verkoop van de fabriek is van juli 2010 tot aan faillissementsdatum een kleine onderhoudsploeg (3 personen) belast met het noodzakelijke onderhoud, ter voorkoming van schade door stilstand. Wanneer geen onderhoud zou plaatsvinden zou de fabriek binnen enkele dagen op cruciale onderdelen beschadigd raken, waardoor een groot deel van de waarde van de fabriek verloren zou gaan en een doorstart niet tot de mogelijkheden zou behoren.

De curator heeft opdracht gegeven de onderhoudswerkzaamheden na faillissementsdatum te continueren. De kosten van deze werkzaamheden, alsmede diverse andere kosten van behoud (bijvoorbeeld verzekeringen) worden gedragen door Delta N.V.

verslag 6 Over de periode van 22 juni 2012 t/m 30 september 2012 zijn de kosten van instandhouding voldaan door koper (zie 3.7).

6.2 Financiële verslaglegging

Verwezen wordt naar het bij dit verslag gevoegde financiële verslag.

Doorstart

6.3 Beschrijving

Ondanks het niet meer operationeel zijn van de fabriek ten tijde van het faillissement, zijn de aandacht en inspanningen van de curator van aanvang af gericht geweest op het realiseren van een doorstart

van de fabriek (door middel van dezelfde of soortgelijke activiteiten). Gebleken is dat in de markt voldoende partijen hierin interesse tonen.

verslag 6 Door middel van verkoop en levering van de tot de boedel behorende activa (zie 3.1 en 3.6 hiervoor) is met ingang van 21 september 2012 een doorstart van de fabriek gerealiseerd met werkgelegenheid voor ca. 23 personen.

6.4 Verantwoording

De curator heeft een taxatie van de activa (onroerend en roerend) laten uitvoeren door Troostwijk Auctions & Valuations en vervolgens een biedingsprocedure geëntameerd, waarbij door bieders indicatieve biedingen zijn gedaan. Een viertal bieders is verzocht in een “tweede ronde” een meer definitieve bieding te doen, waarna met de “beste bidder” onderhandelingen zijn geopend.

verslag 6 De realisatie van de doorstart heeft door verschillende oorzaken, die verband houden met aard en specifieke omstandigheden van de verkochte activa, geruime tijd in beslag genomen. De curator heeft gedurende deze tijd de rechter-commissaris steeds op de hoogte gehouden van de stand van zaken. Uiteindelijk is de partij die thans gekocht heeft, alle omstandigheden in aanmerking genomen, de meest gereede partij voor een doorstart gebleken.

6.5 Opbrengst

verslag 6 Zie elders in dit verslag (onder 3.2, 3.6 en 3.13).

6.6 Boedelbijdrage

De curator bedingt bij de koper van de activa – naast de koopsom – een boedelbijdrage als tegemoetkoming in de kosten van behoud.

Werkzaamheden

De curator heeft de nodige inventariserende werkzaamheden verricht. Daarbij is ondermeer opdracht gegeven de activa te taxeren. Voorts is een verkoopmemorandum opgesteld en aan alle potentiële kopers aangeboden. Vervolgens hebben bezichtigingen plaatsgevonden. Na de ontvangen biedingen heeft met de vier beste bieders een vervolgbespreking plaatsgevonden. Uiteindelijk is met de beste van deze vier bieders dooronderhandeld.

verslag 2 Met de beste bidder – zoals vermeld in verslag 1 – is uiteindelijk geen overeenkomst tot stand gekomen, bij gebreke waarvan de curator aanleiding heeft gezien om de biedingsprocedure te beëindigen door aan géén der bieders te gunnen. Vervolgens is een hernieuwde biedingsprocedure gestart, welke inmiddels heeft geleid tot onderhandelingen met de “beste bidder”, welke thans naar het zich laat aanzien in een eindfase verkeren.

verslag 3 Afronding van de verkoop van de activa heeft – zo is inmiddels de achterliggende maanden gebleken – meer tijd nodig dan voorzien. De voornaamste reden van de vertraging is erin gelegen dat de aspirant koper in overleg met de provincie Groningen is getreden met betrekking tot het reeds vóór faillissement door de provincie geconstateerde – onder de thans vigerende vergunning – onacceptabele geurhinderniveau, waarbij getracht is te komen tot een “gedoogsituatie” ten behoeve van het zo spoedig mogelijk weer opstarten van de fabriek, mede in afwachting van de verdere afhandeling van een reeds vóór faillissement ingediende (doch onvolledige) aanvraag tot een gewijzigde vergunning (zgn. “aanvraag revisievergunning”).

Koper heeft de curator steeds op de hoogte gehouden van de hierin geboekte voortgang en op grond daarvan was de verwachting gewettigd dat eind oktober van de provincie een beslissing tot gedogen zou worden ontvangen. Enkele dagen geleden hebben de curator en koper van de behandelend ambtenaar van de provincie geheel onverwacht vernomen dat van gedogen toch geen sprake zou kunnen zijn. De curator heeft daarop verzocht om een persoonlijk onderhoud met de verantwoordelijk gedeputeerde, hetwelk zal plaatsvinden op 16 november 2011.

Daarnaast zal – gelet op deze ontwikkelingen en de inmiddels door de aspirant koper genomen initiatieven – door de curator getracht worden de “aanvraag revisievergunning” (welke vóór faillissement niet tijdig was aangevuld en derhalve buiten behandeling was gesteld) te doen herleven.

verslag 4

Het persoonlijk onderhoud dat de curator – in aanwezigheid van de vertegenwoordiger van aspirant koper – heeft gehad met de gedeputeerde, heeft erin geresulteerd dat de Provincie Groningen alsnog heeft – kort gezegd – bewilligd in een “gedoogsituatie” onder de thans vigerende vergunning voor wat betreft het weer opstarten van de fabriek (door kopers). Na de jaarwisseling hebben curator en kopers zich vervolgens gericht op het verder voorbereiden en opstellen van de contracten, notariële overdracht c.a.

Vervolgens heeft zich evenwel nog een nieuwe – andermaal vertragende – omstandigheid voorgedaan in de vorm van een door de bouwer van de fabriek, de vennootschap naar Oostenrijks recht “CMB Maschinenbau GmbH”, gedaan beroep op het bestaan van een door CMB aan Biovalue Nederland B.V. verstrekt licentierecht met betrekking tot het in de fabriek gebruikte productieproces.

Op het (mogelijk) bestaan van dit recht was de curator op geen enkele wijze geattendeerd, noch van de zijde van de directie noch van de zijde van de aandeelhouder (Delta N.V.). Navraag door de curator leerde dat beiden niet van het bestaan van het (mogelijke) recht op de hoogte waren. Dit laatste is mogelijk verklaarbaar doordat – zo is de curator bij nader onderzoek gebleken – het betreffende recht van licentie is neergelegd in een destijds bij het bouwcontract gevoegde bijlage en de licentiefees zijn “afgekocht”, maar in de koop/bouwsom werden geacht te zijn begrepen.

Curator heeft uiteraard aspirant koper met betrekking tot het standpunt van CMB in kennis gesteld. Zowel door de koper (middels een daartoe ingeschakeld octroobureau) als door een kantoorgenoot van de curator alsook door Delta N.V. is onderzoek gedaan naar de rechtsgeldigheid van octrooien. Daaruit is gebleken dat van thans nog vigerende octrooien in Nederland geen sprake (meer) is. De curator heeft een gemotiveerd bericht aan de raadsman van CMB gezonden en is thans in afwachting van zijn reactie.

verslag 5

In de achterliggende verslagperiode heeft de aspirant koper definitief afgezien van de verwerving van de fabriek, waarna de onderhandelingen zijn beëindigd en de curator de biedingsprocedure heeft beëindigd. Vervolgens zijn diverse partijen (al dan niet op basis van eerdere belangstelling) benaderd met het verzoek kenbaar te maken of (nog) interesse bestaat in de activa en – zo ja – hierover met de curator in overleg te treden. Hierop hebben enkele partijen gereageerd, waarna de curator uiteindelijk met één van deze partijen in onderhandeling is getreden en een intentieovereenkomst heeft gesloten, waarvan de strekking is dat uiterlijk ultimo september 2012 een definitieve verkoopovereenkomst tot stand komt.

Indien dit laatste onverhoopt niet zou gebeuren, dan zal geen andere optie resteren dan ontmanteling van de fabriek. De curator heeft inmiddels een veilingbureau opdracht gegeven om hiertoe reeds thans de noodzakelijke voorbereidingen te treffen.

7. Rechtmatigheid

7.1 Boekhoudplicht

Volgens voorlopige inventarisatie lijkt aan de boekhoudplicht te zijn voldaan.

7.2 Depot jaarrekeningen

De geconsolideerde jaarrekening 2008 is tijdig gedeponeed.

7.3 Goedkeurende Verklaring Accountant

De jaarrekening 2008 is voorzien van een goedkeurende verklaring, afgegeven door Deloitte.

7.4 Stortingsverplichting Aandelen

De curator dient nog een onderzoek te verrichten naar het nakomen van de stortingsverplichting.

7.5 Onbehoorlijk bestuur

Of er sprake is van onbehoorlijk bestuur dient nog nader te worden onderzocht.

7.6 Paulianeus handelen

Hiervan is tot dusver niets gebleken.

Werkzaamheden

De curator heeft diverse inventariserende werkzaamheden verricht.

8. Crediteuren

8.1 Boedelvorderingen

De curator heeft in het kader van het verkoopklaar houden van de fabriek diverse boedelkosten gemaakt, dit betreft ondermeer de levering van energie, verzekeringen, vertaalkosten, beveiligingskosten en personeelskosten. Deze kosten worden zoveel mogelijk gedekt door Delta N.V.

verslag 2 Het UWV heeft een boedelvordering ad EUR 214.892,55, zijnde loonvordering en premie werkgeversdeel, ingediend bij de curator.

verslag 3 Het UWV heeft een boedelvordering ad EUR 219.336,79, zijnde loonvordering en premie werkgeversdeel, ingediend bij de curator.

Groningen Seaports heeft een boedelvordering ad EUR 110.212,92, zijnde erfpacht tot en met juni 2011, ingediend bij de curator. Op grond van de wet zal een eventuele koper die de erfpacht voortzet mede hoofdelijk aansprakelijk zijn voor deze – en nog te vervallen – erfpachtcanons.

verslag 2 Groningen Seaports heeft een boedelvordering ad EUR 55.106,46 (totaalvordering ad EUR 165.319,38), zijnde erfpacht tot en met september 2011 ingediend bij de curator. Op grond van de wet zal een eventuele koper die de erfpacht voortzet mede hoofdelijk aansprakelijk zijn voor deze – en nog te vervallen – erfpachtcanons.

verslag 3 Groningen Seaports heeft een boedelvordering ad EUR 220.425,94, zijnde erfpacht tot en met december 2011 ingediend bij de curator. Op grond van de wet zal een eventuele koper die de erfpacht voortzet mede hoofdelijk aansprakelijk zijn voor deze – en nog te vervallen – erfpachtcanons.

Van Gansewinkel heeft een boedelvordering ad EUR 222,37, zijnde huur van containers, ingediend bij de curator.

verslag 4 Groningen Seaports heeft tot op heden een totaalvordering ingediend ad EUR 330.638,76, zijnde erfpacht tot en met juni 2012 bij de curator. Op grond van de wet zal een eventuele koper die de erfpacht voortzet mede hoofdelijk aansprakelijk zijn voor deze – en nog te vervallen – erfpachtcanons.

Gemeente Eemmond heeft een vordering ingediend ad EUR 9.510,00, zijnde WOZ 2012 en Hefpunt heeft een vordering ingediend ad EUR 912,52, zijnde waterschapsbelastingen.

verslag 5 Groningen Seaports heeft tot op heden een totaalvordering ingediend ad EUR 385.745,22 zijnde erfpacht tot en met september 2012 bij de curator. Op grond van de wet zal een eventuele koper die de erfpacht voortzet mede hoofdelijk aansprakelijk zijn voor deze – en nog te vervallen – erfpachtcanons.

verslag 6 De in verslag 5 genoemde vordering ad EUR 385.745,22 is inmiddels voldaan (en wordt gedragen) door koper.

verslag 7 Het Hefpunt heeft een boedelvordering ad EUR 1.110,11 ingediend bij de curator. De vordering heeft betrekking op de waterschapslasten 2011 en waterschapslasten 2012.

8.2 Preferente vorderingen van de fiscus

De fiscus heeft tot op heden een vordering ad EUR 583.381,00 bij de curator ingediend.

verslag 2 De fiscus heeft inmiddels een totaalvordering ad EUR 587.229,00 bij de curator ingediend.

verslag 4 De fiscus heeft inmiddels een totaalvordering ad EUR 589.689,00 bij de curator ingediend.

verslag 7-8 De fiscus heeft inmiddels een totaalvordering ad EUR 585.841,00 bij de curator ingediend.

8.3 Preferente vorderingen van het UWV

Door het UWV is een preferente vordering ad EUR 84.241,21 ingediend bij de curator.

8.4 Andere preferente crediteuren

verslag 3 De Federale Overheidsdienst Financiën Belastingen heeft een vordering ad EUR 1.864,58 ingediend bij de curator.

8.5 Aantal concurrente crediteuren

26.

verslag 2 28.

verslag 4 34.

verslag 5-8 31

8.6 Bedrag concurrente crediteuren

EUR 1.709.313,64.

verslag 2 EUR 1.702.345,55.

verslag 3 EUR 1.716.126,21

verslag 4 EUR 1.802.157,30.

verslag 5 EUR 1.803.655,61

verslag 6 EUR 1.808.628,70

verslag 7 EUR 1.823.623,70

8.7 Verwachte wijze van afwikkeling

Het is nog te vroeg hierover een uitspraak te doen.

Werkzaamheden

De curator heeft inventariserende werkzaamheden verricht en crediteuren aangeschreven.

9. Procedures

9.1 Naam wederpartij(en)

9.2 Aard procedure

9.3 Stand procedure

De boedel is niet betrokken in andere procedures dan de reeds onder 1.4. genoemde.

Werkzaamheden

Zie 1.4

10. Overig

10.1 Termijn afwikkeling faillissement

Het is nog te vroeg hierover een uitspraak te doen.

10.2 Plan van aanpak

verslag 6,7 Nu verkoop van de activa is gerealiseerd, zal de curator in de komende verslagperiode de thans nog te verrichten werkzaamheden opnieuw inventariseren. Tot die werkzaamheden zullen onder meer behoren:

- onderzoek bestuurdersaansprakelijkheid;
- inventariseren van schuldvorderingen;
- diverse overige inventariserende werkzaamheden;
- onderzoek immateriële activa (zie 3.12).

verslag 8 *De nog te verrichten werkzaamheden zijn de volgende:*

- *onderzoek bestuurdersaansprakelijkheid*
- *onderzoek immateriële activa (zie 3.12)*
- *onderzoek rechtmatigheid groepsvordering Vpb-latentie (zie 4.1)*

10.3 Indiening volgend verslag

Het volgende verslag zal op of omstreeks 7 juli 2013 worden ingediend.

Groningen, 8 april 2013

H.J. Meijer
- curator -