

Dit verslag is identiek aan het digitaal ingediende verslag.

FAILLISEMENTSVERSLAG

nummer : **29**

d.d. : **7 april 2021**

in het faillissement van : de besloten vennootschappen

1. **Diolen Europe Investments B.V.** (hierna: DEI)
2. **Diolen Europe Holding B.V.** (hierna: DEH)
3. **Diolen Industrial Fibers B.V.** (hierna: DIF)

alle statutair gevestigd te Arnhem,
kantoorhoudende te 6827 AV Arnhem, Westervoortse Dijk 73,
nevenvestiging DIF: 7621 AT Emmen, Eerste Bokslotweg 17.

datum uitspraak : beschikkingen d.d. 28-08-08,
onder intrekking van de op 27-06-08 voorlopig verleende surseances

faillissementsnummer : Rechtbank Arnhem resp. F05/08/251, F05/08/250, F05/08/249

curatoren : mr H.J. de Groot (HS26 Advocatuur)
Heresingel 26
9711 ET GRONINGEN

telefoon 050-317 1370
fax 050-317 1379
e-mail hjdegroot@hs26.nl
website www.hs26.nl

mr J.J. Reiziger (Trip Advocaten en Notarissen)
Zoom 2
9405 PS Assen
postbus 300
9400 AH Assen

telefoon 0592-393333
fax 0592-393300
email j.reiziger@triplaw.nl
website www.triplaw.nl

dossiernummer : 10441 (de Groot) en 30802565 (Reiziger)

rechter-commissaris : mr F.M.T. Quaadvliet (tot 12-11-2014)
: mr A.M.P.T. Blokhuis (vanaf 12-11-2014)
: mr. S. Boot (vanaf 3 juli 2020)

activiteiten v.d. onderneming ¹	: 1.	Het financieren van vennootschappen en andere ondernemingen, het lenen, uitlenen en bijeenbrengen van gelden, het deelnemen in alle soorten van financiële transacties, daaronder begrepen het uitgeven van obligaties, schuldbekentenissen of andere effecten	
	2.	Houdstermaatschappij	
	3.	Het oprichten, verwerven, financieren en exploiteren van industriële bedrijven; de ontwikkeling en vervaardiging van en handel in industriële producten, zij verricht deze activiteiten in het bijzonder op het gebied van industriële vezels	
omzetgegevens	: 2006	DEI/DEH	€ 263.770.000 ²
		DIF	€ 161.040.000
	2007	DEI/DEH	€ 256.583.000 ³
		DIF	€ 158.018.000
personeel gemiddeld aantal	: 460		
verslagperiode ⁴	: 1 oktober 2020 tot en met 31 maart 2021		
bestede uren verslagperiode	: zie urenspecificaties		
bestede uren totaal	: zie urenspecificaties		

Het openbaar verslag en het (eventuele) bijbehorende tussentijds financieel verslag zijn geen prospectus of jaarrekening. Hoewel de informatie in dit openbaar verslag zo zorgvuldig mogelijk is samengesteld, staat de curator niet in voor de volledigheid en juistheid daarvan. Mogelijk is immers dat o.a. bepaalde informatie nog niet beschikbaar is, nog niet geopenbaard kan worden, of –achteraf- bijgesteld dient te worden. Dit kan ingrijpende gevolgen hebben voor de in dit verslag geschetste perspectieven voor crediteuren en andere belanghebbenden. Aan dit verslag kunnen derhalve geen rechten worden ontleend.

¹ Opgave uit het handelsregister; zie voor een uitgebreide omschrijving punt 0

² Geconsolideerde cijfers (incl. GmbH)

³ Geconsolideerde cijfers (incl. GmbH)

⁴ Op 22 april 2010 heeft de rechter-commissaris toestemming verleend om met ingang van het achtste verslag elke zes maanden (i.p.v. elke drie maanden) een verslag in te dienen.

INDEX

0. Algemeen

1. Inventarisatie

- 1.1. Directie en organisatie
- 1.2. Winst en verlies
- 1.3. Balanstotaal
- 1.4. Lopende procedures
- 1.5. Verzekeringen
- 1.6. Huur
- 1.7. Oorzaak faillissement

2. Personeel

- 2.1. Aantal ten tijde van faillissement
- 2.2. Aantal in jaar voor faillissement
- 2.3. Datum ontslagaanzegging
- 2.4. Overig

3. Activa

Onroerende zaken

- 3.1. Beschrijving
- 3.2. Verkoopopbrengst
- 3.3. Hoogte hypotheek
- 3.4. Boedelbijdrage

Bedrijfsmiddelen

- 3.5. Beschrijving
- 3.6. Verkoopopbrengst
- 3.7. Boedelbijdrage
- 3.8. Bodemvoorrecht fiscus

Vorraden/onderhanden werk

- 3.9. Beschrijving
- 3.10. Verkoopopbrengst
- 3.11. Boedelbijdrage

Andere activa

- 3.12. Beschrijving
- 3.13. Verkoopopbrengst

4. Debiteuren

- 4.1. Omvang debiteuren
- 4.2. Opbrengst
- 4.3. Boedelbijdrage

5. Bank / Zekerheden

- 5.1. Vordering van de bank(en)
- 5.2. Leasecontracten
- 5.3. Beschrijving zekerheden
- 5.4. Separatistenposities
- 5.5. Boedelbijdragen

- 5.6. Eigendomsvoorbehoud
- 5.7. Reclamerechten
- 5.8. Retentierechten

6. Doorstart/voortzetten

Voortzetten

- 6.1. Exploitatie/zekerheden
- 6.2. Financiële verslaglegging

Doorstart

- 6.3. Beschrijving
- 6.4. Verantwoording
- 6.5. Opbrengst
- 6.6. Boedelbijdrage

7. Rechtmatigheid

- 7.1. Paulianeuze transacties
- 7.2. Maatregelen
- 7.3. Boekhoudplicht
- 7.4. Depot jaarrekeningen
- 7.5. goedkeurende verklaring accountant
- 7.6. Stortingsverplichting aandelen
- 7.7. Onbehoorlijk bestuur
- 7.8. Maatregelen

8. Crediteuren

- 8.1. Aantal concurrente crediteuren
- 8.2. Bedrag concurrente crediteuren
- 8.3. Preferente vorderingen van de fiscus
- 8.4. Preferente vorderingen van het UWV
- 8.5. Andere preferente vorderingen
- 8.6. Boedelvorderingen
- 8.7. Opheffing
- 8.8. Vereenvoudigde afwikkeling
- 8.9. Uitkering aan concurrente crediteuren

9. Procedures

10. Overig

- 10.1. Termijn afwikkeling
- 10.2. Plan van aanpak
- 10.3. Indiening volgend verslag

11. P.M.

11.1. Onderzoek juridische structuur en financiering

BIJLAGEN

bij het eerste verslag

1. Memorandum of sale
2. Financieel tussenverslag per 1 oktober 2008
3. Voorlopig exploitatie-overzicht (voortzetting onderneming gedurende surséance van betaling en faillissement)
4. Overzichten opbrengsten verkoop

bij het tweede verslag

5. Financieel tussenverslag per 1 januari 2009
6. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 januari 2009 (DEI)
7. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 januari 2009 (DEH)
8. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 januari 2009 (DIF)
9. Totaaloverzicht opbrengsten verkoop activa (zie punt 3)

bij het derde verslag

10. Financieel tussenverslag per 25 maart 2009
11. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 april 2009 (DEI)
12. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 april 2009 (DEH)
13. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 april 2009 (DIF)
14. Voorlopig exploitatieoverzicht
15. Totaaloverzicht opbrengsten verkoop activa

bij het vierde verslag

16. Financieel tussenverslag per 6 juli 2009
17. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 juli 2009 (DEI)
18. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 juli 2009 (DEH)
19. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 juli 2009 (DIF)
20. Geactualiseerd exploitatieoverzicht
21. Specificatie omzet

bij het vijfde verslag

22. Financieel tussenverslag per 8 oktober 2009
23. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 27 oktober 2009 (DEI)
24. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 27 oktober 2009 (DEH)
25. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 27 oktober 2009 (DIF)
26. Overzicht productieresultaat (voorlopig) d.d. 27 oktober 2009
27. Specificatie omzet boedelperiode (voorlopig) d.d. 27 oktober 2009

bij het zesde verslag

28. Financieel tussenverslag per 18 januari 2010
29. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 12 januari 2010 (DEI)
30. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 12 januari 2010 (DEH)
31. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 12 januari 2010 (DIF)

bij het zevende verslag

- 32. Financieel tussenverslag per 1 april 2010
- 33. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 april 2010 (DEI)
- 34. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 april 2010 (DEH)
- 35. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 april 2010 (DIF)

bij het achtste verslag

- 36. Financieel tussenverslag per 1 oktober 2010

bij het negende verslag

- 37. Financieel tussenverslag per 1 april 2011

bij het tiende verslag

- 38. Financieel tussenverslag per 1 oktober 2011
- 39. Vonnis van de rechtbank Rotterdam d.d. 17 augustus 2011
- 40. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 oktober 2011 (DEI)
- 41. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 oktober 2011 (DEH)
- 42. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 oktober 2011 (DIF)

bij het elfde verslag

- 43. Financieel tussenverslag per 1 april 2012
- 44. Vonnis van de rechtbank Rotterdam d.d. 7 december 2011

bij het twaalfde verslag

- 45. Financieel tussenverslag per 1 oktober 2012

bij het dertiende verslag

- 46. Financieel tussenverslag per 1 april 2013
- 47. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 april 2013 (DEI)
- 48. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 april 2013 (DEH)
- 49. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 april 2013 (DIF)

bij het veertiende verslag

- 50. Financieel tussenverslag per 1 oktober 2013
- 51. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 oktober 2013 (DEI)
- 52. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 oktober 2013 (DEH)
- 53. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 oktober 2013 (DIF)

bij het vijftiende verslag

- 54. Financieel tussenverslag per 1 april 2014

bij het zestiende verslag

- 55. Financieel tussenverslag per 1 oktober 2014

bij het zeventiende verslag

- 56. Financieel tussenverslag per 1 april 2015
- 57. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 april 2015 (DEI)
- 58. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 april 2015 (DEH)
- 59. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 april 2015 (DIF)

bij het achttiende verslag

- 60. Financieel tussenverslag per 1 oktober 2015
- 61. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 oktober 2015 (DEI)
- 62. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 oktober 2015 (DEH)
- 63. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 oktober 2015 (DIF)

bij het negentiende verslag

- 64. Financieel tussenverslag per 1 april 2016
- 65. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 april 2016 (DEI)
- 66. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 april 2016 (DEH)
- 67. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 april 2016 (DIF)
- 68. Uitspraak d.d. 18 januari 2016 van de Belastingkamer te Lissabon (Nederlandse vertaling)

bij het twintigste verslag

- 69. Financieel tussenverslag per 1 oktober 2016

bij het éérentwintigste verslag

- 70. Financieel tussenverslag per 1 april 2017
- 71. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 april 2017 (DEI)
- 72. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 april 2017 (DEH)
- 73. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 april 2017 (DIF)

bij het tweeëntwintigste verslag

- 74. Financieel tussenverslag per 1 oktober 2017
- 75. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 oktober 2017 (DEI)
- 76. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 oktober 2017 (DEH)
- 77. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 oktober 2017 (DIF)

Bij het drieëntwintigste verslag

- 78. Financieel tussenverslag per 1 oktober 2017
- 79. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 oktober 2017 (DEI)
- 80. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 oktober 2017 (DEH)
- 81. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 oktober 2017 (DIF)

Bij het vierentwintigste verslag

- 82. Financieel tussenverslag per 1 oktober 2018
- 83. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 oktober 2018 (DEI)
- 84. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 oktober 2018 (DEH)
- 85. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 oktober 2018 (DIF)

Bij het vijfentwintigste verslag

- 86. Financieel tussenverslag per 1 april 2019
- 87. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 april 2019 (DEI)
- 88. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 april 2019 (DEH)
- 89. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 april 2019 (DIF)

Bij het zesentwintigste verslag

- 90. Financieel tussenverslag per 1 oktober 2019
- 91. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 oktober 2019 (DEI)
- 92. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 oktober 2019 (DEH)
- 93. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 oktober (DIF)

Bij het zevenentwintigste verslag

- 94. Financieel tussenverslag per 1 april 2020
- 95. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 april 2020 (DEI)
- 96. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 april 2020 (DEH)
- 97. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 april 2020 (DIF)

Bij het negentwintigste verslag

- 94. Financieel tussenverslag per 1 april 2021
- 95. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 april 2021 (DEI)
- 96. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 april 2021 (DEH)
- 97. Lijst van voorlopig erkende schuldvorderingen per 1 april 2021 (DIF)

Relevante wijzigingen sedert het vorige verslag worden in het rood weergegeven.

0. Algemeen

Achtergrondinformatie

DIF exploiteerde een toonaangevende Europese polyesteronderneming met internationale bekendheid vanwege de ontwikkeling en productie van hoogwaardige en sterke Diolen® PET en Diofort® PPS garens en hoogwaardige chips van diverse polymeren. Deze producten worden gebruikt voor het maken en versterken van allerlei industriële producten die veilig en betrouwbaar moeten zijn. Enkele voorbeelden zijn autobanden, veiligheidsgordels, zeilen, billboards, dakconstructies, slangen en scheepskabels.

De productie vond plaats in Emmen op het industrieterrein Emmtec aan de Eerste Bokslootweg 17. Een zustervenootschap, Diolen Industrial Fibers GmbH, exploiteerde een fabriek met circa 450 werknemers in Duitsland op het Industrie Center Obernburg (ICO) aan de Glanzstoffstraße 1 te 63785 Obernburg. DIF had eigen researchfaciliteiten in Emmen. Het hoofdkantoor, waar de verkoopafdeling en het management zich bevonden, stond in Arnhem. Zie hierna voor meer informatie inzake de organisatiestructuur.

DIF bestond uit drie productieonderdelen, namelijk:

- het polymerisatiebedrijf (korrelproductie),
- het polymerisatiebedrijf (nacondensatie),
- en het garenbedrijf.

Daarnaast kon als afzonderlijk onderdeel worden aangemerkt:

- de afdeling R&D, ondergebracht in het gebouw waar de korrels werden geproduceerd.

Er werd in volcontinuïdient (24 uur per dag, 365 dagen per jaar met vijf ploegen) geproduceerd. De research afdeling had haar eigen werkroosters ('s weekends geen activiteiten).

Korrelproductie

In het korrelbedrijf werden batchgewijs polyesterkorrels (productievolume ca. 100.000 ton per jaar) en methanol (ca. 35.000 ton per jaar) geproduceerd. De grondstoffen die hiervoor werden ingezet zijn dimethyl-tereftalaat (DMT), mono-ethyleenglycol (MEG) en butaandiol. Het polymeriseren vond plaats in een omesteringreactor en een polymerisatie reactor. Het polymeer werd door een spinplaat geperst en na afkoeling verhakt tot korrels. De op deze wijze verkregen korrels werden o.a. getransporteerd naar het nacondensatiebedrijf. Tijdens het polymerisatie proces konden procesinstellingen zodanig worden ingesteld en gewijzigd dat kon worden voldaan aan klantspecifieke modificaties en eisen.

Nacondensatie

In dit bedrijf werden de polyesterkorrels, afkomstig van het korrelbedrijf en andere toeleveranciers, en polyamide korrels afkomstig van DSM gedroogd en doorgecondenseerd. Dit doorcondenseren was noodzakelijk voor het verkrijgen van de juiste viscositeit van het polymeer (klantspecifiek). Het totale maximale productievolume in dit bedrijf bedroeg ca. 85.000 ton op jaarbasis.

Garenbedrijf

In dit bedrijf werden de polyesterkorrels, afkomstig van het nacondensatiebedrijf, in gesloten systemen overgeblazen naar de extruders van het garenbedrijf en daarin gesmolten en versponnen tot industriële filamentgarens. Na het spinnen kregen de vers gesponnen draden een strekbehandeling, die op verschillende manieren kon worden gerealiseerd. De laatstelijk geplande totale productiecapaciteit van het garenbedrijf bedroeg ongeveer 65.000 ton per jaar.

De capaciteit ten tijde van de faillissementsuitspraak was ca. 45.000 ton. In het garenbedrijf staan vijf zogenaamde Fosty-machines. "Fosty" staat voor "FDI One Step Tyre Yarn". In de machines is in het verleden aanzienlijk geïnvesteerd. De door DIF gedane investeringen beliepen circa twintig miljoen euro. DIF heeft de machines (zelf) ontwikkeld. De machines zijn in 2005 in bedrijf genomen. DIF is rechthebbende van diverse patenten met betrekking tot de Fosty-machines.

R&D

DIF beschikte over een eigen research- en developmentafdeling.

In DEI en DEH vonden, naast financiering en de werkzaamheden als houdstermaatschappij, geen bedrijfsactiviteiten plaats.

Faillissement

Bij beschikking d.d. 27 juni 2008 van de rechtbank Arnhem is aan de besloten vennootschappen Diolen Europe Investments B.V. (DEI), Diolen Europe Holding B.V. (DEH) en Diolen Industrial Fibers B.V. (DIF) voorlopig surseance van betaling verleend, met benoeming van mr F.M.T. Quaadvliet, lid der Rechtbank Arnhem, tot rechter-commissaris en van mrs H.J. de Groot en J.J. Reiziger tot bewindvoerders.

Bij brief d.d. 23 juli 2008 aan de rechter-commissaris hebben de bewindvoerders aangegeven dat de staat van de boedel zodanig is dat handhaving van de surseances niet langer wenselijk is, aangezien de sursieten niet meer in staat waren aan de lopende verplichtingen te voldoen en dat het vooruitzicht niet bestond dat de vennootschappen na verloop van tijd hun schuldeisers zouden kunnen bevredigen, op grond waarvan de bewindvoerders de rechtbank hebben verzocht de verleende surseances van betaling in te trekken en de vennootschappen in staat van faillissement te verklaren. De bestuurders hebben met het verzoek ingestemd en hebben afstand gedaan van het recht te worden gehoord.

Bij beschikking d.d. 28 juli 2008 zijn de vennootschappen in staat van faillissement verklaard met benoeming van mr F.M.T. Quaadvliet tot rechter-commissaris en met aanstelling van mrs H.J. de Groot en J.J. Reiziger als curatoren.

Diolen Industrial Fibers GmbH, gevestigd te Obernburg in Duitsland, is tevens in staat van faillissement verklaard. Dr. H.H. Feldmann (Friedrichstrasse 15, 63739 Aschaffenburg, Duitsland, tel. 0049-602135010) is aangesteld als Konkursverwalter. Het faillissement van de GmbH wordt los van de bovengenoemde Nederlandse faillissementen afgewikkeld. Wel vindt, waar nodig, overleg tussen de Nederlandse curatoren en de Duitse Konkursverwalter plaats.

1. Inventarisatie

1.1. Directie en organisatie

Historie

DIF

- opgericht als Acordis Industrial Fibers B.V. op 21 december 1999 door Fibdis II B.V.;
- Kamer van Koophandel dossiernummer 09109424;

- Alle aandelen zijn door Fibdis II B.V. overgedragen aan Acordis B.V. als storting op de aandelen die zijn uitgegeven door Acordis B.V. op 23 december 1999 en op dezelfde datum overgedragen door Acordis B.V. aan Acordis Industrial Nederland B.V. als onderdeel van de overname van Akzo Nobel N.V.;
- Acordis Industrial Fibers B.V. heeft haar naam gewijzigd in Diolen Industrial Fibers B.V. op 9 juli 2003;
- Alle aandelen in DIF zijn op 31 mei 2005 overgedragen aan Diolen Europe Holding B.V., met werking vanaf 1 januari 2005

DEH

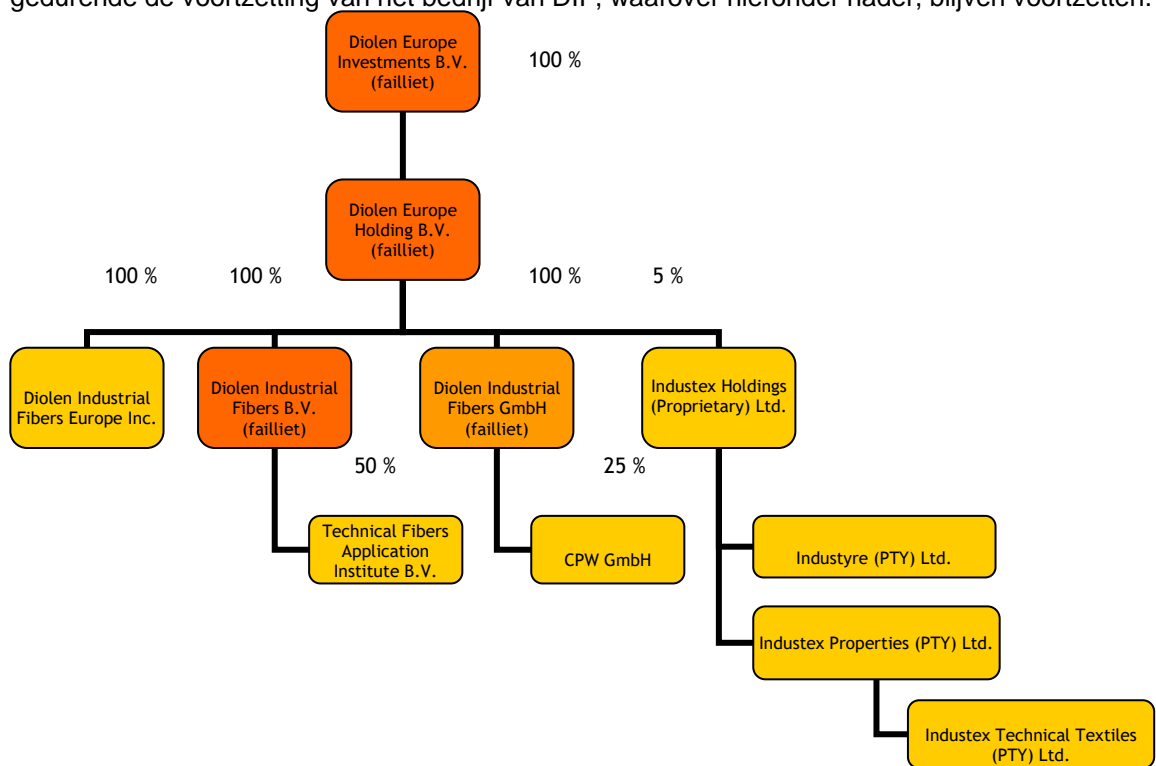
- opgericht op 24 december 2004 door Acordis B.V.;
- Kamer van Koophandel Gelderland 09147500;

Organisatie

Enig aandeelhouder van DIF is DEH. Enig aandeelhouder van DEH is DEI. Verwezen wordt naar het onderstaande organogram.

Bestuur

Bestuurders van DEI, DEH en DIF zijn de heer A.H.M. Ferdinandusse en de heer C. van Oostenrijk. Op verzoek van de bewindvoerders c.q. curatoren zijn de bestuurders hun werkzaamheden gedurende de voortzetting van het bedrijf van DIF, waarover hieronder nader, blijven voortzetten.



1.2. Winst en verlies

2005	DEI	-
	DEH	€ 1.225.000
	DIF	€ 2.336.000 -/-
2006	DEI	€ 9.929.000 -/-
	DEH	€ 1.623.000 -/-
	DIF	€ 722.000 -/-
2007	DEI	€ 10.991.000 -/-
	DEH	€ 2.342.000 -/-
	DIF	€ 926.000 -/-

1.3. Balanstotaal

2005	DEI	-
	DEH	€ 150.268.000
	DIF	€ 86.149.000
2006	DEI	€ 158.442.000
	DEH	€ 153.346.000
	DIF	€ 82.856.000
2007	DEI	€ 142.569.000
	DEH	€ 145.438.000
	DIF	€ 84.060.000

1.4. Lopende procedures

Ten tijde van de surseance verlening was een procedure aanhangig bij de rechtbank Amsterdam onder nummer CV 08-3041 tussen E.D. Tierie, oud-statutair directeur van DEI enerzijds en DEI anderzijds. De zaak was reeds in staat van wijzen. Bij vonnis d.d. 7 juli 2008 zijn de aanspraken van Tierie afgewezen. Zie tevens onder punt 9.

1.5. Verzekeringen

DEH is op 11 mei 2007 een dienstverleningsovereenkomst aangegaan met AON Nederland C.V. en AON Consulting Nederland C.V. (AON), inhoudende dat AON alle verzekeringen voor de Diolen-groep beheert. Er was sprake van een uitgebreide allrisk schadepolis ten behoeve van alle onderdelen van de Diolen-groep. Daarnaast bestond een kredietverzekering, die was afgesloten bij Atradius. De verzekeringen zijn na datum surseance gedurende de exploitatie en daarna voortgezet.

De verschuldigde premiebedragen zijn telkens pro rata verminderd met de waarde van de aan de kopers geleverde activa. Vanaf datum surseance hebben boedel/banken in totaal circa € 280.000 aan de verzekeraar voldaan. De maandpremie beliep circa € 27.000,00. In overleg met de banken, die de premiebetaling mogelijk maakten, werd elke maand beoordeeld of en in hoeverre het noodzakelijk was de dekking in stand te houden.

Op 7 december 2008 is een brand uitgebroken bij Morssinkhof. Als gevolg daarvan is de sprinklerinstallatie in werking gesteld, waardoor machines van Diolen, waaronder de Fosty-machines, zijn beschadigd. De schade is gemeld aan de verzekeringsmaatschappij en is opgenomen. Inmiddels hebben curatoren een schadevergoeding van € 50.000 ontvangen.

In het eerste kwartaal van 2009 heeft de verzekeraar de curatoren laten weten niet langer de resterende activa van de failliete vennootschappen in dekking te willen houden. De curatoren vermoeden dat het een ander te maken heeft met de (macro)economische omstandigheden en het voorval met betrekking tot de waterschade dat zich eind 2008 heeft voorgedaan. De activa zijn op dit moment verzekerd via de (interne) concerndekking bij de banken.

1.6. Huur

Huurovereenkomst bedrijfspand Arnhem

De bedrijfsruimten in Arnhem aan de Westervoortsedijk 73 werden gehuurd door DIF van Industriepark Kleefse Waard B.V. (KvK Centraal Gelderland 09135997). Het gehuurde heeft betrekking op de navolgende gebouwen:

- gebouw GE derde verdieping, oppervlakte circa 1.276 m² kantoorruimte inclusief algemene ruimte (zijnde 103 m² op de begane grond, conferentieruimte)
- gebouw SB ruimte 4.04, oppervlakte circa 101 m² opslagruimte
- gebouw SB ruimte 4.14, oppervlakte circa 214 m²
- gebouw CB eerste verdieping, oppervlakte circa 135 m² archiefkamer
- parkeerterrein, gesitueerd ten Zuiden van het GE/WE gebouw (verdeling parkeerplaatsen naar rato van het gehuurde aantal vierkante meters).

De huurovereenkomst is aangegaan per 1 juli 2007 voor de duur van vijf jaren met de mogelijkheid van ontbinding van de huurovereenkomst door DIF na verloop van drie jaar met een opzegtermijn van zes maanden en tegen betaling van een bedrag van € 104.970,25, indien DIF haar hoofdkantoor mocht verplaatsen naar een vestiging buiten een straal van 50 km buiten Arnhem. De huurprijs bedroeg € 209.940,50 in 2007. Over de huurprijs werd omzetbelasting in rekening gebracht.

Bij deurwaardersexploitatie van 23 juni 2008 is DIF gesommeerd tot betaling van een huurachterstand van € 68.610,81 (inclusief kosten bedraagt de vordering € 77.064,79). Het betreft een huurachterstand over de maanden april tot en met juni 2008.

De curatoren hebben de exploitatie en daarmee ook het gebruik van de huurruimte beëindigd. Tussen de curatoren en de verhuurder is een overeenkomst gesloten op 28 oktober 2008. De huur is met wederzijds goedvinden beëindigd per 1 november 2008. Door de curatoren is in het kader van de door hen na faillissementsdatum voortgezette bedrijfsvoering van de failliete onderneming een bedrag verschuldigd van € 21.089,75 (inclusief BTW). De huurder heeft de inventariszaken, die zich op de bedrijfslocatie te Arnhem bevonden, overgenomen voor een bedrag van € 33.000,= (exclusief BTW – de verleggingsregeling is van toepassing). Na verrekening van beide vorderingen resteerde voor de boedel een bedrag van € 11.910,25.

Tot dusver hebben de curatoren kosteloos gebruik mogen maken van de opslagruimte voor de administratie van de failliete vennootschappen. Thans is overleg gaande over het verplaatsen van de administratie. De administratie van de failliete vennootschappen is verplaatst naar een nieuwe opslagruimte. Op 19 april 2011 is toestemming verleend door de rechter-commissaris om een huurovereenkomst aan te gaan. De (huur)kosten bedragen € 2.240,= per jaar. De administratie dient nog vier jaren en drie maanden (verslagperiode verslag 10) te worden bewaard om aan de fiscale bewaarplicht te kunnen voldoen. Na afloop van de voornoemde periode zal de administratie worden vernietigd. De kosten hiervan bedragen € 1.500,=.

Overige huurovereenkomsten

Met Colbond waren huurovereenkomsten gesloten, betrekking hebbende op de grote fabriekshal, waar een deel van de machines van Diolen de eigendomsgrens overschrijdt, een kleine ruimte in het Coltron gebouw en verder kantoorruimte. Deze zijn tegen 20 november 2008 opgezegd.

Mede doordat de verkoop van de garendepartement (FDIF) niet slaagde, en een veiling niet eerder dan in 2009 kon plaatshebben, werden de fabriekshal en de ruimte in het Coltron gebouw niet ontruimd. In verband hiermee heeft Colbond verlangd dat een huurvergoeding zal worden betaald gelijk aan het bedrag dat ingevolge de huurovereenkomsten verschuldigd zou zijn.

Omdat de kosten van verplaatsing van de machines aanzienlijk zouden zijn, en daarnaast de opbrengst van de veiling negatief zou beïnvloeden, is niet voor dat alternatief gekozen. De kantoorruimte is ontruimd.

1.7. Oorzaak faillissement

De resultaten van de onderneming zijn onder druk gekomen door sterk gestegen grondstoffen- en energiekosten. Bovendien was sprake van een toenemende concurrentie uit Aziatische landen, die tot prijsdruk heeft geleid. Dit is mede veroorzaakt door de dure euro, die importeren in Europa goedkoop maakt. Een nieuw businessplan voorzag in een reductie van de kosten.

Getracht is een herfinanciering voor Diolen tot stand te brengen. Basis voor deze herfinanciering was een nieuw businessplan met voldoende perspectief voor Diolen. Herfinanciering leek aanvankelijk mogelijk, doch is in verband met de kredietcrisis niet doorgedaan, waardoor de directie moest concluderen dat de basis onder het businessplan kwam te vervallen. De directie zag zich vervolgens genoodzaakt voor de onderneming surseance van betaling aan te vragen. De bewindvoerders hebben geconstateerd dat de staat van de boedel zodanig was dat handhaving van de surseances niet wenselijk was, aangezien de sursieten niet meer in staat waren aan de lopende verplichtingen te voldoen en dat het vooruitzicht niet bestond dat de vennootschappen na verloop van tijd hun schuldeisers zouden kunnen bevredigen. Op grond daarvan hebben de bewindvoerders de rechtbank verzocht de verleende surseance van betaling in te trekken en de vennootschappen in staat van faillissement te verklaren. Bij beschikking d.d. 28 juli 2008 zijn de vennootschappen in staat van faillissement verklaard.

2. Personeel

2.1. Aantal ten tijde van faillissement: 448

De werknemers zijn verdeeld over de bedrijfslocaties te Emmen en te Arnhem op de navolgende wijze:

Emmen Operations (productie):

- 378 werknemers (waarvan er 159 werknemers werken in de korrelproductie en 219 werknemers in de garensponnerij)

Emmen Research & Development:

- 25 werknemers

Arnhem (hoofdkantoor):

- 45 werknemers

2.2. Aantal in jaar voor faillissement: 470

2.3. Datum ontslagaanzegging:

Op 24 juli 2008 heeft de rechter-commissaris machtiging verleend tot ontslag van het personeel. Op 28 juli 2008 zijn bijeenkomsten gehouden voor het personeel in Arnhem (om 9.00 uur) en in Emmen (vanaf 12.45 uur in drie ploegen). Daarbij waren 15 werknemers te Arnhem en 60 werknemers te Emmen niet aanwezig. Door de curatoren is mondeling ontslag aangezegd aan de aanwezige werknemers tegen de eerst mogelijke datum. De aanwezige werknemers zijn geïnformeerd over de verdere gang van zaken. De werknemers zijn nader geïnformeerd door het UWV. De vakbonden waren aanwezig en zijn in de gelegenheid gesteld het woord te voeren.

De mondelinge ontslagaanzeggingen zijn bij brief d.d. 28 juli 2008 schriftelijk bevestigd. De ontslagbevestiging is na afloop van de bijeenkomst aan de aanwezige werknemers overhandigd. De werknemers hebben getekend voor ontvangst. Bij (aangetekende) brief van 28 resp. 29 juli 2008 is aan de werknemers die op de bijeenkomst niet aanwezig waren ontslag aangezegd.

2.4 Overig:

Algemeen

Vanwege de grote hoeveelheid werknemers en de bij hen bestaande vragen en onzekerheden met betrekking tot het faillissement en de gevolgen daarvan, zijn veel werkzaamheden verricht in het kader van voorlichting en communicatie. De curatoren hebben meerdere voorlichtingsbijeenkomsten georganiseerd.

VUT en wachtgelders

'Werknemers' die een VUT-uitkering of wachtgelduitkering ontvingen, waren reeds bij aanvang faillissement niet meer in dienst van Diolen. Diolen betaalde uit eigen middelen de VUT-uitkering of wachtgelduitkering. Deze personen zijn geïnformeerd dat hun aanspraak op de betreffende uitkering niet onder de loongarantieregeling valt en zijn geadviseerd om zich zo spoedig mogelijk te wenden tot de Sociale Dienst om na te gaan of zij in aanmerking komen voor een uitkering ingevolge de Wet Werk en Bijstand. Namens de curator zijn de vakbonden op de hoogte gesteld van deze problematiek en de daaruit voortvloeiende schrijvende gevallen.

Inschrijvingen CWI

Op 15 en 18 augustus 2008 zijn totaal acht informatiebijeenkomsten georganiseerd door de curatoren in samenwerking met het CWI inzake de inschrijving van de werknemers in het kader van de WW (na einde dienstverband) en de inschrijving als werkzoekende bij het CWI door de werknemers, waaraan geen dienstverband door de doorstarters is aangeboden. De curatoren hebben de werknemers geïnformeerd over de stand van zaken (op dat moment) betreffende de doorstart. Het CWI heeft de werknemers geïnformeerd over de verdere gang van zaken. In het gebouw van het CWI was tijdelijk een ruimte ingericht voor ex-werknemers van Diolen om samen te komen en ervaringen uit te wisselen (het mobiliteitscentrum). Alle inschrijvingen zijn door het CWI gedaan. De inschrijvingen zijn goed verlopen. Het CWI (dat per 1 januari 2009 UWV WERKbedrijf heet) heeft medegedeeld dat 58% van alle werknemers, die zijn aangemeld bij het Mobiliteitscentrum Zuid Oost Drenthe, aan duurzame arbeid geholpen is. Het CWI had als streven vóór 1 maart 2009 75% uitstroom te realiseren, dat zou echter, vanwege de huidige recessie, een moeilijke opgave blijken.

Inmiddels heeft 64% van alle werknemers, die zijn aangemeld bij het Mobiliteitscentrum, een andere werkkring gevonden. Boven gemeld percentage is nog 10% van de aangemelde vroegere werknemers van Diolen bezig met een opleiding, waaraan een baangarantie is gekoppeld.

In dienst bij doorstarters

Bij de doorstarters (zie hierna) zijn circa 65 werknemers in dienst getreden.

Opruimploegen

Door het NTAB (in opdracht van de banken) is via een uitzendbureau een team van zeven monteurs ingeleend. Het betreft hier oud-medewerkers van Diolen die allen een technische achtergrond

hebben en een jarenlange kennis van het binnen Diolen aanwezige machinepark. Deze mensen worden ingezet om de machines die worden verkocht af te koppelen, af te bouwen, gereed te maken voor transport en verdere opruimwerkzaamheden te verrichten.

Dit proces is gestaakt toen alsnog onderhandelingen op gang kwamen inzake de verkoop van de activa van de garenafdeling en de afdeling R&D. Deze onderhandelingen hebben uiteindelijk ook daadwerkelijk tot verkoop geleid (zie verder).

Verkoopteam

Voor de verkoop van de nog aanwezige (losse) voorraden hebben de curatoren in overleg met de banken het dienstverband van vier medewerkers van Diolen tijdelijk verlengd om een verkoopteam te vormen. Drie werknemers zijn van 8 september (einde opzegtermijn) tot 1 oktober 2008 in dienst van de curatoren gebleven en een vierde is gedurende zijn nog lopende opzegtermijn aan het verkoopteam toegevoegd. De leden van dit verkoopteam hebben hun werkzaamheden op basis van provisie verricht.

Aansprakelijkstelling beroepsziekte

Bij brief d.d. 23 september 2008 van het Bureau Beroepsziekten FNV is DIF aansprakelijk gesteld voor de door een ex-werknemer van DIF opgelopen beroepsziekte. De werknemer was bij DIF in dienst in de periode van 1 juni 1980 tot en met 1 oktober 2007 als productiemedewerker.

De werknemer stelt dat de arbeidsomstandigheden niet aan de eisen die hieraan gesteld mochten worden voldeden. Als gevolg hiervan zou de werknemer schouderklachten hebben opgelopen. Het Bureau Beroepsziekten FNV heeft de curatoren verzocht opgave te doen van de AVB-verzekeraar van gefailleerde en heeft aangegeven zich rechtstreeks tot deze verzekeraar te zullen wenden.

Afgifte personeelsdossiers

Op 18 augustus 2008 is tussen de curatoren en DSM een activaovereenkomst gesloten. In deze overeenkomst is in artikel 17.3 bepaald dat de curatoren de personeelsdossiers van de werknemers van Diolen zullen overdragen, mits de werknemers met de overdracht van de personeelsdossier instemmen en er een arbeidsovereenkomst tussen DSM en de betreffende werknemers bestaat. DSM heeft om afgifte van de personeelsdossiers verzocht.

De curatoren hebben hun medewerking aan de afgifte van de personeelsdossiers verleend, doch hadden hieraan wel enkele voorwaarden verbonden. De verstrekking van persoonsgegevens diende met de nodige waarborgen omkleed te worden. Zo diende de overdracht van personeelsdossiers voor de werknemers voldoende kenbaar te zijn.

De curatoren hebben er zorg voor gedragen dat niet meer gegevens zijn overgedragen dan noodzakelijk is voor een goede uitvoering van de werkgeverstaak door de verkrijgende werkgever. De dossiers zijn geschoond.

De werknemers zijn in de gelegenheid gesteld bezwaar te maken tegen de overdracht van de dossiers. Op 9 maart 2009 heeft DSM verklaringen van de werknemers aan de curatoren toegezonden, waarin was aangegeven of al dan niet toestemming voor de overdracht is gegeven. De curatoren waren van mening dat in deze verklaring de rechten van de werknemers bij overdracht van de personeelsdossiers onvoldoende zijn belicht. De werknemers zijn daarom aanvullend door de curatoren geïnformeerd.

De werknemers zijn in de gelegenheid gesteld, desgewenst, hun personeelsdossier in te zien, waarbij door de werknemers kon worden aangegeven welke gegevens uit het dossier verwijderd dienen te worden. Voordat tot afgifte van de dossiers kon worden overgegaan zijn de personeelsdossiers uit het archief gehaald. Vervolgens zijn de dossiers geschoond. De uit de dossiers verwijderde gegevens zullen in het archief van Diolen worden bewaard gedurende de

wettelijke bewaartermijnen. Op 14 mei 2009 hebben de werknemers in Emmen inzage kunnen krijgen in hun personeelsdossiers. Het merendeel van de betreffende dossiers is vervolgens aan DSM afgegeven.

Vanwege het feit dat hun dienstverband in september 2009 zou eindigen althans niet zou worden verlengd, hebben twee werknemers geen toestemming gegeven voor de afgifte van hun dossier aan DSM.

3. Activa

Zie **BIJLAGE 1** (bij het eerste verslag) en **BIJLAGE 9** (bij het tweede verslag).

Om potentiële kopers van de activa te informeren over de Diolen groep en haar bedrijfsvoering, is op 4 juli 2008 een virtuele dataroom gelanceerd. Er hebben zich in totaal 15 geïnteresseerde partijen gemeld. Na een ondertekende geheimhoudingsverklaring te hebben ontvangen, is aan de verschillende geïnteresseerde partijen toegang verschaft tot de dataroom.

Ter begeleiding van het verkoopproces is voorts op 17 juli 2008 een verkoopmemorandum opgesteld. Door middel van dit verkoopmemorandum zijn geïnteresseerde partijen verder geïnformeerd omtrent de ondernemingen van de Diolen groep en in de gelegenheid gesteld biedingen uit te brengen op de activa verbandhoudende met de verschillende bedrijfsonderdelen, namelijk garens, korrels en post-condensatie.

De curatoren hebben de binnengekomen biedingen tegen elkaar afgewogen, waarna zij daaruit de gunstigste biedingen hebben geselecteerd. Met de geselecteerde partijen is vervolgens verder onderhandeld om tot een voor de boedel zo gunstig mogelijke transactie te komen. Uiteindelijk zijn medio augustus 2008 de activa verbandhoudende met de FDIO-afdeling (korrels) verkocht aan DSM Advanced Polyesters BV. Enige tijd later zijn de activa verbandhoudende met de post-condensatieafdeling verkocht aan Morssinkhof Plastics Emmen BV.

In vorige verslagen is gemeld dat curatoren in een vergevorderd stadium van onderhandelingen waren inzake de verkoop van de FDIF (garens). In eerste instantie was overeenstemming bereikt met LM2 B.V. onder voorbehoud van goedkeuring van de banken en goedkeuring van de rechter-commissaris. Deze goedkeuringen zijn ook verleend, echter na constatering van enkele onvolkomenheden zijn heronderhandelingen op gang gekomen die uiteindelijk, wegens de buitengewoon gecompliceerde verhoudingen van betrokken partijen en afspraken met derden, hebben geleid tot tal van aanpassingen. Uiteindelijk is na moeizame onderhandelingen wederom overeenstemming bereikt. Het resultaat is ter goedkeuring voorgelegd aan de banken en de rechter-commissaris. Voor de overeenkomst met Advanced Polyester Innovations (API) geldt hetzelfde. Inmiddels is goedkeuring verleend door de banken op 17 februari 2010 en door de rechter-commissaris op 18 februari 2010. De contracten zijn getekend.

De activa van FDIF zijn verkocht voor € 1.000.000,=, waarvan € 500.000,= betrekking heeft op registergoederen, € 375.000,= op door bestemming onroerende activa en € 125.000,= op roerende activa. De leveringsdatum is 1 november 2010. Tot zekerheid voor de nakoming hebben de curatoren een bankgarantie ontvangen ten bedrage van € 250.000,=.

De activa van R&D zijn verkocht voor € 500.000,=. Deze koopsom is voldaan.

De roerende en onroerende zaken zijn in de afgelopen verslagperiode (10) aan de koper (LM2 B.V.) geleverd. Het restant van de koopsom, inclusief een rentevergoeding van € 56.849,31, is daarbij aan de zekerheidsgerechtigden overgemaakt. De werkzaamheden met betrekking tot de levering

van de activa zijn nog vrij bewerkelijk geweest.

Voorts heeft in de afgelopen verslagperiode overleg plaatsgevonden met Colbond BV omtrent een opstalrecht dat ten gunste van FDIF op een onroerende zaak van Colbond B.V. is gevestigd. Het blijkt om een waardeloos opstalrecht te gaan, reden waarom in goed overleg is besloten het opstalrecht door te halen.

Onroerende zaken

3.1. Beschrijving

De productie vond plaats in Emmen op het industrieterrein EMMTEC Industry & Business Park, een volledige dochter van NUON, waar tevens andere bedrijven zijn gevestigd, zoals Colbond, DSM en Init. Hoewel alle bedrijven onafhankelijk van elkaar opereren wordt op het terrein gebruik gemaakt van (onder andere) centrale energieleverantie (waaronder een eigen warmtekrachtcentrale) en beveiliging. Het EMMTEC Industry & Business Park is een duurzaam bedrijven terrein, met een totaal terreinoppervlakte van 95 ha en is gelegen op het industrieterrein "Bargermeer" in de gemeente Emmen. Het park wordt omsloten door landelijk gebied en industrieterrein. De dichtstbijzijnde woonbebouwing bevindt zich op een afstand van ca. 250 meter aan de Noordwestzijde van het gebouw van het garenbedrijf.

De bedrijven van DIF zijn gelegen aan de Noordwest- en Zuidoostzijde van het park. Het totale terreinoppervlak is ca. 7 hectare.

De bedrijfsinstallaties staan opgesteld in respectievelijk het BPU-gebouw (korrelbedrijf), het condensatiegebouw (condensatiebedrijf) en direct hieraan gekoppeld het gebouw van het garenbedrijf. Tegenover het BPU-gebouw bevinden zich de kantoren van DIF, de gebouwen van de technische dienst voor het korrelbedrijf en de opslagloods product (DMT loods).

Het BPU-gebouw bestaat uit vier verdiepingen, waarin reactoren en hakkers staan opgesteld. Op de begane grond bevinden zich de Korus Kesselketels, waarin de thermische olie Dowtherm® wordt verwarmd ten behoeve van het productieproces.

Buiten het gebouw is opslag van de diverse grond- en hulpstoffen alsmede de glycolregeneratie en de Bertrams-installatie voor de verwarming van de thermische olie (Dowtherm®) voor Init polymers en deels eigen productie.

Het complex aan de noordwestzijde bestaat uit een hoogbouw van 5 verdiepingen en daaraan in westelijke richting wijzend een laagbouw. In de bovenste drie verdiepingen zijn de bedrijfsruimten van het nacondensatiebedrijf gevestigd. Daaronder zijn de spinnerijen van garenbedrijf gelegen.

In het laagbouwgedeelte zijn het garenbedrijf - de strekkerij, de twijnerij, de conerij en de expeditie ondergebracht. In de zuidwesthoek van de laagbouw is DIF Research gevestigd alsmede het textiellaboratorium. In de laagbouw bevindt zich ook de technische dienst.

Tussen het korrelbedrijf enerzijds en het nacondensatiebedrijf en het garenbedrijf anderzijds bestaat een geografische afstand van ca. 600 m.

Emmtec Services B.V. is eigenaar van (een deel van) het industrieterrein en verzorgt de infrastructuur van de site. DIF neemt een groot aantal diensten van Emmtec services af, zoals: transport binnen de locatie Emmtec, magazijnen voor opslag van gereed product, opslag van de te gebruiken chemicaliën, utilities (elektriciteit, gas, stoom en stikstof), waterzuivering, chemisch laboratorium, BHV, etc. Bij aanvang van de surseance en gedurende de voortzetting van de

onderneming tijdens faillissement (zie hierna) bedroegen de kosten hiervoor circa € 600.000,= per week (bij een volledige productie). Voor het gehele park is een convenant voor arbeidsomstandigheden en milieu opgesteld en ondertekend door het management van de aanwezige bedrijven. Door het accorderen van het convenant zijn de onder het convenant vallende procedures geldig voor deze bedrijven.

Aan DIF behoort in eigendom toe het registergoed, bestaande uit industrieterrein, gelegen nabij de Eerste Bokslootweg te Emmen, kadastraal bekend gemeente Emmen, sectie F nummers:

- 1 13300, groot vier hectare, zesentachtig are en twintig centiare;
- 2 14652, groot zesentachtig are en vierenzeventig centiare;
- 3 14653, groot één hectare, zevenentachtig are en zes centiare;

welk registergoed voor wat betreft het perceel met nummer 14652 belast is met een recht van opstal ten behoeve van de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid Colbond B.V. (Colbond).

DIF heeft tevens het recht van opstal dat betrekking heeft op de onroerende zaak bestaande uit het industrieterrein nabij de Eerste Bokslootweg te Emmen, kadastraal bekend als gemeente Emmen, sectie F, nummers:

- 4 13288, groot veertien are en achtenzestig centiare;
 - 5 13298, groot twee hectare, dertien are en zeventig centiare en
 - 6 14651, groot één hectare negenenzeventig are en vijfenvijftig centiare,
- waarvan de eigendom toebehoort aan Colbond.

De voornoemde onroerende registerzaken zijn belast met een recht van opstal ten behoeve van de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid Emmtec Services B.V. (ingeschreven in de registers van het Kadaster, register hypotheek 4 op 28 december 2000 in deel 7420 nummer 33).

De onroerende zaken zijn gewaardeerd op totaal € 16.595.000,= (onderhandse verkoopwaarde zonder rekening te houden met ernstige bodemverontreiniging).

De curatoren waren in onderhandeling met een drietal partijen die interesse hadden in het resterende onroerend goed en/of het huren van een gedeelte daarvan.

In grote lijnen bestaat overeenstemming over verkoop van het registergoed waarin ondergebracht de afdelingen R&D en FDIF. In de overeenkomst zijn inbegrepen de inventarissen van "de gang", de machines en inventarissen van FDIF en de patenten op machines van FDIF. De totale bieding bedraagt € 1.000.000. Er zal sprake zijn van een uitgestelde levering, waarbij rente wordt vergoed over de koopsom.

Hierbij zij opgemerkt dat een gedeelte van het onroerend goed is verhuurd aan API, zulks onder voorbehoud van goedkeuring door de RC. De afronding van de transactie wordt vertraagd doordat sprake is van complicaties met Morssinkhof (de koper van de afdeling nacondensatie) en Colbond en met betrekking tot (licenties op) patenten.

Na uitvoerige onderhandelingen hebben curatoren overeenstemming kunnen bereiken met LM2 inzake de verkoop van het onroerend goed dat voorheen in gebruik was bij FDIF. De overeenkomst is vastgelegd in een onderhandse akte die de instemming van LM2 heeft. De akte is goedgekeurd door de banken. Zie voor het verder verloop van zaken het hierboven onder 3 gestelde.

De formulering van de opstalrechten is zeer gecompliceerd gebleken, met name vanwege de feitelijke samenhang tussen de bedrijfsmiddelen en -voering van Morssinkhof, in mindere mate Colbond, en die van LM2 (garenafdeling). In zijn oorsprong was er immers sprake van een fabriek die als één samenwerkend geheel functioneerde, maar die is doorbroken vanwege de splitsing van

bedrijfsonderdelen. De onderlinge relatie tussen Morssinkhof, LM2 en Colbond dient zodanig te worden geregeld dat ieders rechten en verplichtingen goed zijn vastgelegd, evenals de positie van Diolen/de Curatoren als eigenaar ten opzichte van dezen.

In de boedel bevinden zich nog enige onroerende zaken, namelijk de grond waarop de rechten van opstal ten gunste van DSM en Morssinkhof zijn gevestigd. Een bedrijf heeft interesse getoond in het kopen van (een deel van) deze grond. De curatoren zijn doende de situatie nader te inventariseren en zullen daarna in overleg gaan met de betrokken partijen.

Er hebben zich geen relevante ontwikkelingen voorgedaan. Vooralsnog lijken de betreffende partijen af te haken. Nagegaan zal worden of de gemeente Emmen interesse heeft in de betreffende grond.

In de afgelopen verslagperiode heeft een bespreking met DSM plaatsgevonden in verband met het voornemen van DSM om de zich op de grond van de failliete vennootschap bevindende machines en installaties te slopen. Terzake van deze machines en installaties zijn opstalrechten gevestigd. De curatoren hebben hiermee, voor zover nodig, ingestemd. Bij het overleg is ook aangekaart hoe om te gaan met de grond die nog in de boedel aanwezig is. Dit overleg wordt voortgezet, waarbij in eerste instantie een bespreking met Emmtec gearrangeerd zal worden.

Morssinkhof heeft interesse getoond in de grond die zich onder haar fabriek bevindt. De curatoren zullen de Rechter-commissaris toestemming vragen voor de verkoop van deze grond. Verder zal nader overleg plaatsvinden met Emmtec en DSM over de verkoop van de resterende grond.

In de afgelopen verslagperiode is de grond die zich onder de fabriek van Morssinkhof verkocht en geleverd aan Morssinkhof. De (symbolische) koopsom heeft € 1,00 k.k. bedragen. De grond heeft geen waarde. De curator zal opnieuw in overleg treden met Emmtec en DSM over de resterende grond.

Het hiervoor bedoelde overleg heeft nog niet plaatsgevonden. De curator zal een afspraak maken met DSM en/of Emmtec voor de aankomende verslagperiode.

Het blijkt lastig te zijn een afspraak met betrokkenen te maken. De curator gaat ervan uit dat binnenkort de bespreking gehouden kan worden.

De beoogde gegadigde voor het kopen van de grond heeft de curatoren laten weten geen interesse te hebben, omdat de grond eventueel vervuild zou kunnen zijn. De curatoren beraden zich en zullen daarnaast contact opnemen met Emmtech (de parkbeheerder) en de gemeente Emmen.

De curator heeft wederom contact gehad met DSM over de grond. DSM heeft (nogmaals) aangegeven de grond niet te willen kopen. De curator zal in overleg treden met de relevante instanties.

Het hiervoor bedoelde overleg heeft nog niet plaatsgevonden. Naar verwachting zal het overleg met de relevante instanties in de aankomende verslagperiode gehouden kunnen worden.

3.2. Verkoopopbrengst

Zie tevens punt 6 – Doorstart. De opbrengst bedraagt vooralsnog (nog niet alle activa zijn verkocht):

DSM	€ 4.150.000 ⁵
Morssinkhof	€ 1.711.303
LM2	€ 875.000
Totaal	€ 6.736.303
	=====

3.3. Hoogte hypotheek

Door DIF is ten behoeve van ABN Amro bij akten van 7 januari 2008 en 7 maart 2008 het recht van hypotheek verleend op de in punt 3.1 opgenomen opstallen/registergoederen voor een totaal bedrag van € 70.000.000,= (inclusief rente en kosten).

3.4. Boedelbijdrage

Het navolgende is overeengekomen:

- | | |
|--|-----------------------------------|
| - tot een bedrag van € 10.000.000,= | 3 % van de opbrengst |
| - netto-opbrengst hoger dan € 10.000.000,= | aanvullend 5 % van de opbrengst |
| - doch lager dan € 20.000.000,= | tussen de twee kengetallen |
| - opbrengst hoger dan € 20.000.000,= | aanvullende 10 % van de opbrengst |
| - doch lager dan € 25.000.000,= | tussen de twee kengetallen |
| - opbrengst hoger dan € 25.000.000,= | aanvullend 25 % van de opbrengst |

over de totale opbrengst van het verpande immaterieel actief, de onroerende zaken, de machines en inventarissen, deze zaken (met uitzondering van het immaterieel actief) na aftrek van het bedrag dat de boedel ter zake van het bodemvoorrecht moet inhouden.

Te ontvangen € 178.326 (zie **BIJLAGE 9** bij het tweede verslag).

Tussen de boedel en de banken is uitgebreid gediscussieerd over de vraag of resterende activa (machines en gebouwen) dienen te worden aangemerkt als roerend dan wel onroerend.

Indien die activa roerend zijn is sprake van het bodemvoorrecht van de fiscus en komt de opbrengst aan de boedel toe. Inmiddels is met de banken terzake overeenstemming bereikt onder voorbehoud van goedkeuring van de rechter-commissaris. Thans worden de resultaten van de onderhandelingen van de verkoop van de resterende activa afgewacht.

Met betrekking tot de aan LM2 verkochte onroerende zaak bestond verschil van mening over de vraag of de in de onroerende zaak aanwezige machines roerend dan wel onroerend waren. Ter zake is in overleg met de Belastingdienst een schikking getroffen omtrent de verdeling van de verkoopopbrengst. Daarin is een boedelbijdrage verdisconteerd.

Bedrijfsmiddelen

3.5. Beschrijving

Voor een beschrijving van de inventaris wordt verwezen naar **BIJLAGE 1** (bij het eerste verslag). De bedrijfsmiddelen zijn gewaardeerd op een totaalbedrag van € 20.339.000,= (onderhandse verkoopwaarde). Hiervan kan een aanzienlijk deel als onroerende zaak worden aangemerkt.

⁵ Zie **BIJLAGE 4**

3.6. Verkoopopbrengst

Zie tevens punt 6 – Doorstart. De opbrengst van de roerende bedrijfsmiddelen bedraagt vooralsnog (nog niet alle activa zijn verkocht):

DSM	€ 50.000
Morssinkhof	€ 40.000
Inventaris Arnhem	€ 33.000
LM2	€ 125.000
R&D	€ 500.000
	<hr/>
	€ 658.000
	=====

Aangezien een aanzienlijk deel van de getaxeerde bedrijfsmiddelen als onroerende zaak kon worden aangemerkt, is bij de verkoop van deze zaken een gedeelte van de opbrengst aan de onroerende zaken toebedeeld.

Dit verklaart het verschil tussen de getaxeerde waarde en de verkoopopbrengst.

Inmiddels zijn, onder voorbehoud van goedkeuring door de rechter-commissaris, de machines en inventaris van de afdeling R&D verkocht aan API voor de prijs van € 500.000.

In de koop zijn inbegrepen de patenten op machines die R&D in gebruik had. Bovendien zullen aan API licenties op patenten verleend worden. Daarenboven is aan API het deel van het gebouw dat bij R&D in gebruik was met ingang van 1 april 2009 verhuurd voor de prijs van € 77.000 per jaar voor de duur van 10 jaar, met een huurvrijstelling voor het eerste jaar. Het een en ander onder voorbehoud van goedkeuring door de RC.

De vastlegging van de overeenkomst heeft veel tijd gevergd in verband met de nauwe samenhang met de overeenkomst met LM2 inzake het onroerend goed cum annexis dat in gebruik was bij FDIF. Inmiddels is de overeenkomst vastgelegd in een onderhandse akte die de instemming van API heeft. Zie hierboven sub 3.

Arnhem

De curatoren hebben de exploitatie en daarmee ook het gebruik van de huurruimte in Arnhem aan de Westervoortsedijk 73 beëindigd.

Tussen de curatoren en de verhuurder is een overeenkomst gesloten op 28 oktober 2008.

De huur is met wederzijds goedvinden beëindigd per 1 november 2008. Door de curatoren is in het kader van de door hen na faillissementsdatum voortgezette bedrijfsvoering van de failliete onderneming een bedrag verschuldigd van € 21.089,75 (inclusief BTW). De huurder heeft de inventariszaken, die zich op de bedrijfslocatie te Arnhem bevonden, overgenomen voor een bedrag van € 33.000,= (exclusief BTW – de verleggingsregeling is van toepassing). Na verrekening van beide vorderingen resteerde voor de boedel een bedrag van € 11.910,25.

3.7. Boedelbijdrage

Zie punt 3.4.

3.8. Bodemvoorrecht fiscus

Het bodemvoorrecht van de Belastingdienst geldt ten aanzien van de inventariszaken, voor zover deze niet als onroerend moeten worden bestempeld.

De vordering van de Belastingdienst van DIF is voorlopig vastgesteld (zie punt 8.3). In verband met het bodemvoorrecht komt de gehele verkoopopbrengst genoemd onder punt 3.6 toe aan de boedel.

Op 7 december 2008 is er sprake geweest van brand bij Morssinkhof. Gevolg was dat de sprinklerinstallatie in werking is gesteld, waardoor machines van Diolen zijn beschadigd, waaronder de Fosty-machines. De schade is gemeld aan de verzekeringsmaatschappij. Zie tevens punt 3.12. Curatoren hebben, als hierboven gemeld, een uitkering van € 50.000 ontvangen. De hiervoor vermelde schade-uitkering is, gelet op het feit dat de koper in feite te kampen heeft met de betreffende schade, verrekend met de koopsom met betrekking tot de verkoop aan LM2 B.V. (zie onder punt 3. van dit verslag).

Vorraden/onderhanden werk

3.9. Beschrijving

De voorraden zijn per 27 juni 2008 opgenomen en gewaardeerd tegen een vaste verrekenprijs:

- gereed product	€ 13.991.258,= ⁶
- halffabricaten	€ 1.787.693,=
- grondstoffen en onderdelen	€ 2.669.059,=

Nadien zijn er zaken verkocht vanuit de voorraden. Ook zijn grondstoffen/halffabricaten verwerkt tot voorraden halffabricaten en gereed product (zie punt 6 – voortzetting).

Op basis van voorlopige gegevens bedraagt de netto-omzet vanaf 26 juni 2008 tot en met 31 december 2008:

- garens	€ 24.342.887
- korrels	€ 6.178.462
- overig	€ 4.938.846
totaal	€ 35.460.195

Ten gevolge van een creditfactuur ad € 62.698,00 bedraagt de omzet, exclusief BTW, over de boedelperiode een bedrag van € 35.397.497.

3.10. Verkoopopbrengst

Zie hiervoor (zie tevens punt 6 inzake de doorstart).

3.11. Boedelbijdrage

Ontvangen € 440.128.⁷

⁶ Minus reeds betaald € 354.001

⁷ Zie **BIJLAGE 4**

Andere activa

3.12. Beschrijving

Immateriële activa

Hieronder wordt verstaan: de handelsnamen, de (woord- en beeld)merken, de domeinnamen, de internetregistraties, de patenten/octrooien, de website(s), de goodwill en het klantenbestand. Verwezen wordt naar **BIJLAGE 1** (bij het eerste verslag). Tevens wordt hieronder verstaan: de software die in gebruik is bij DIF en de relevante contracten welke gesloten zijn in verband met het gebruik van de software.

IE-rechten en ICT

Hoewel het faillissement de Nederlandse vestigingen van Diolen omvat (DEI, DEH en DIF) is de Duitse vestiging eveneens gefailleerd, zoals reeds vermeld onder 0. Het faillissement van Diolen Industrial Fibers GmbH (verder GmbH) wordt los van de Nederlandse vestigingen afgewikkeld. Voor wat betreft de behandeling van de immateriële activa kunnen beide faillissementen echter niet los van elkaar worden gezien.

Samengevat (meer in detail hieronder) hebben de Nederlandse vestigingen en de GmbH:

- gezamenlijk octrooien aangevraagd;
- over en weer domeinnamen geclaimd en in gebruik gegeven aan elkaar;
- worden de handelsnamen over en weer gebruikt;
- en is er door de Nederlandse ICT afdeling van Diolen een overkoepelend ICT beleid gevoerd, waarbij er contracten zijn gesloten met Duitse leveranciers, waarbij de dienstverlening wordt genoten door de Nederlandse vestigingen en de GmbH.

Deze verwevenheid levert een zeer complex beeld op van de toedeling van actief over en weer. Overleg met de Duitse curator hierover heeft plaatsgevonden.

In de verslagperiode (tweede verslag) hebben de werkzaamheden zich vooral geconcentreerd op het zo goed mogelijk beëindigen van alle hardware en software contracten. Hierbij is tevens werk gestoken in het opslaan van alle data zodat de curatoren aan hun verplichtingen tot bewaring kunnen voldoen, voor zover het elektronische bestanden betreft. Tevens is nadere aandacht besteed aan het in kaart brengen van de patenten en de mogelijkheden van verkoop van de patenten (zie hieronder).

In de derde verslagperiode hebben de werkzaamheden zich verder geconcentreerd op het overzetten van verschillende licenties (concreet: het beëindigen van SAP, Microsoft en andere software), waarbij licenties ten behoeve van Diolen BV zijn beëindigd en deels zijn overgezet naar de GmbH. Om te voldoen aan de wettelijke bewaarplichten is alle relevante computer data opgeslagen op tapes en opgeslagen ten kantore van een van de curatoren.

Merken

Alle gebruikte woordmerken staan op naam van de GmbH en vallen derhalve niet in het actief van de Nederlandse vestigingen. Opvallend is dat alle merken *Diofort*, *Diolen*, *Diolen Care*, *Diolen Eurofabric*, *Diolen Garent*, *Diolen Oceanic*, *Diolen Safe* en *Diolen Superfest* in veel landen zijn ingeschreven als merk, maar niet in Nederland. Deze merken zijn echter in het verleden wel gebruikt door de Nederlandse vestigingen. Daarnaast zijn er ook afgeleide merken gebruikt met daarin het woord *Diolen*. Er moet rekening mee worden gehouden dat indien de Duitse curator de merken verkoopt in Duitsland de koper in Duitsland zich in de toekomst gaat verzetten tegen gebruik in Nederland. De mogelijke verkoop van de licentierechten op gebruik in Nederland achten de

curatoren daarmee klein. In ieder geval zijn de merken niet te leveren nu de GmbH de rechthebbende is. Overigens hebben zich nog geen gegadigden gemeld voor de merken.

Handelsnamen

De Nederlandse handelsnamen zijn in eigendom van de Nederlandse vennootschappen. Alle handelsnamen omvatten het woord *Diolen* wat de eventuele doorverkoop van het gebruik moeizaam maakt gezien de latente inbreuk op de merkrechten in handen van de GmbH. Het ligt in de rede dat bij doorverkoop van (delen van) het actief deze handelsnamen zullen verdwijnen.

Patenten

Diolen (de Nederlandse en Duitse vestigingen) heeft een zeer omvangrijke patentenportefeuille. Het is de curatoren met zeer veel inspanning gelukt een overzicht te krijgen van alle patenten die zijn aangevraagd, de patenten waarbij er nog aanvraagprocedures liep en de verschillende eigenaren van de patenten.

In **BIJLAGE 1** (bij het eerste verslag) is een algemeen overzicht opgenomen van alle patenten. Diolen komt voort uit AKZO en de patenten stonden tot de overdracht op naam van AKZO.

Op faillissementsdatum stonden er nog steeds patenten op naam van AKZO. Er is echter een zogenaamde "assignment agreement" ondertekend, waarbij deze patenten zijn overgedragen aan Diolen (Nederland of Duitsland). Inschrijving van deze assignment agreement draagt zorg voor een daadwerkelijke overschrijving. Wereldwijd varieert de snelheid waarmee de inschrijving bij de verschillende octrooibureaus plaatsvindt.

Een complicerende factor in het verkrijgen van inzicht in de omvang van de portefeuille en (belangrijker nog) de instandhouding van de desbetreffende octrooien is dat Diolen (Nederland en Duitsland) het wereldwijde beheer van alle octrooien heeft uitbesteed aan de firma CPW Intellectual Property Services te Wuppertal (D) (hierna: CPW). CPW is een quasi onafhankelijke organisatie die deels gelieerd is aan de GmbH. Eén en ander was voor datum faillissement geen bezwaar, maar is dat echter wel geworden in de faillissementssituatie, aangezien beide faillissementen in de kern gesplitst behandeld worden maar er voor instandhouding van alle octrooien de medewerking van CPW benodigd is.

CPW heeft in eerste instantie (ter beperking van olopemde kosten) verschillende aanvragen gepauzeerd. De octrooiregimes geven deze mogelijkheid zonder verlies van rechten op de aanvraag. De curatoren waren genooddaakt kosten te maken nu de dienstverlening van CPW cruciaal was (en is) voor het behouden van relevante octrooioposities wereldwijd. CPW heeft zich daarbij in eerste instantie coöperatief opgesteld.

In het kader van dit verslag voert het te ver om in detail op de patentposities van de Nederlandse vestigingen en de Duitse in te gaan. Wel wordt opgemerkt dat verschillende onderdelen van de Nederlandse vestiging inmiddels zijn verkocht of op het punt staan verkocht te worden. De aan deze bedrijfsonderdelen gekoppelde patenten worden of zijn meeverkocht. Tenaamstelling (assignment) zal echter plaats moeten vinden in overleg met de Duitse curator en met medewerking van CPW. Dit laatste veronderstelt nog een extra inspanning van de curatoren en waarschijnlijk meerdere onderhandelingsrondes met de Duitse curator.

In de verslagperiode (tweede verslag) is veel contact geweest met CPW (de beheerder van de gezamenlijke octrooiopositie). De contacten hielden verband met nota's die door CPW werden verstuurd in verband met de instandhouding van de patenten. De curatoren hebben per geval beoordeeld welke werkzaamheden zouden bijdragen aan het in stand houden van vermogensbestanddelen en of deze instandhouding ten goede zou komen aan de verkoopbaarheid

van deze vermogensbestanddelen. Tevens heeft CPW zich opgeworpen als intermediair voor de GmbH inzake de verkoop van patenten.

Inzake de verkoop van patenten waren er meerdere gegadigden. De GmbH wenste een deel van de patenten van de BV over te nemen. API (de beoogde koper van het laboratorium) heeft ook interesse in de patenten van de BV getoond. De wensen van API en de GmbH liepen voor een deel parallel. De curatoren hebben een keuze moeten maken tussen beide gegadigden. Hoewel de koopprijs een belangrijke overweging was, speelden ook andere omstandigheden hierbij een rol (te denken valt aan de relatie met de GmbH).

Er zijn twee belangrijke patenten aangetroffen, die behoren bij de zogenaamde FOSTY-machines.

De overeenkomst met DSM omvat patenten, die deels op naam van de GmbH stonden, waardoor medewerking door de GmbH was vereist.

De derde verslagperiode heeft grotendeels in het teken gestaan van de afbouw van de patentenportefeuille en het in overeenstemming brengen van de wensen van verschillende partijen inzake de patenten. Meer concreet zijn er intensieve onderhandelingen geweest tussen GMBH en BV om patenten over te schrijven van BV naar GmbH en omgekeerd. De curatoren hebben in Duitsland overleg moeten plegen om partijen op een lijn te krijgen.

In deze onderhandelingen is het de curatoren gelukt een aantal relevante patenten op naam te krijgen van de BV en het recht te verwerven eenmalige licenties uit te geven op patenten die op naam van de GmbH zijn komen te staan.

Met behulp van deze verworven patentenpositie kon de discussie met DSM worden opgelost, waarbij DSM een aantal andere patenten in eigendom kon verkrijgen. Deze patenten moeten concreet worden overgedragen aan DSM en dit zal in de vierde verslagperiode zijn beslag krijgen. De patentenoverdracht was een onderdeel van een meeromvattende deal waarin DSM tevens een milieuclaim op AKZO kreeg overgedragen, de HR dossiers van Diolen personeel kreeg en er de medewerking van DSM is verkregen tot oplossing van een licentie op software welke medewerking gebruikt kan worden bij de koper van een deel van de boedel (API: hieronder meer). Als tegenprestatie zal DSM openstaande betalingen verrichten plus een bedrag van € 100.000,=. De totale betaling van DSM bedraagt € 639.057,40.

DSM heeft het door haar verschuldigde bedrag op de boedelrekening voldaan. Het bedoelde bedrag zal in een definitieve afrekening met de banken betrokken worden, waarbij de boedel recht heeft op de boedelbijdrage inzake deze incasso ten bedrage van € 38.847,36.

De onderhandelingen met de koper van het laboratorium (API) zijn in een afrondende fase. Met behulp van de resultaten van de onderhandelingen met GMBH en DSM is het mogelijk de door API gewenste patenten te leveren en voor een ander deel een licentie te verstrekken op de patenten in eigendom van de GMBH. Met medewerking van DSM is een oplossing te vinden voor het gebruik van besturingssoftware voor de Fosty machines welke nu in bezit is van DSM. In de komende verslagperiode zal de verkoop en levering richting API zijn beslag moeten krijgen. Tevens zal er in combinatie met de softwareleverancier een oplossing worden uitgewerkt voor het gebruik van de software voor de FOSTY machines.

Voor het in stand houden van de verschillende patenten zullen er nog uitgaven moeten worden gedaan. Deze zullen echter op datum overdracht aan API overgaan op API. Voor het overige zal er in de komende verslagperiode verder worden afgebouwd op de patentenportefeuille waarbij het de verwachting van de curatoren is dat na de vierde verslagperiode nog beperkte werkzaamheden moeten worden verricht.

De onderhandelingen met DSM en API – Emleen zijn gecontinueerd. Met DSM is onderhandeld over een aantal openstaande posten vanuit DSM in combinatie met patentenproblematiek in verband met eerdere overeenkomsten tussen de curator en DSM. Op 24 april 2009 zijn DSM en de curator tot overeenstemming met elkaar gekomen. DSM betaalt een bedrag van € 492.876,46 (DEP B.V.), € 46.180,90 (DSM Research BV) en € 100.000. Dit laatste bedrag wordt mede betaald ter afwikkeling van de incentiveregeling en de faktuur 91531763. De curatoren dragen patenten AGW 2482, AGW 2507 en CIN 2598 over aan DSM. De curatoren dragen een vordering vanuit Diolen op AKZO (Milieuclaim 5) over aan DSM. DSM draagt verder bij aan een oplossing van de Proficy software. Deze software is inclusief server verkocht aan DSM, maar bevat besturingsprogrammatuur en data voor de zogenaamde FOSTY machines.

De vijfde verslagperiode heeft in het teken gestaan van de daadwerkelijke ontvlechting van de patentenpositie in handen van Diolen richting DSM (de gekochte patenten), richting API (de te kopen patenten) en het resterende beheer van patenten in eigendom van de boedel. In het geval van DSM hebben curatoren zich nogal moeten inspannen betaling gerealiseerd te krijgen. DSM wenste pas te betalen indien de milieuclaim en patenten daadwerkelijk werden overgedragen.

Tevens hebben de curatoren besloten een aantal patenten te discontinueren in verband met de kosten en de aan zekerheid grenzende verwachting dat deze patenten niet te verkopen zouden zijn. Dit laatste hield verband met het aflopen van de looptijd van verschillende patenten. Er resteert op dit moment een patentenportefeuille waarbij de kosten van instandhouding voor een belangrijk deel door API worden gedragen en voor een klein deel door de boedel.

In de komende periode zal gekeken worden of de patentenpositie verder kan worden afgebouwd zodat de kosten voor de boedel kunnen worden geminimaliseerd.

Met API en LM2 zijn contractueel afspraken gemaakt over de overdracht van patenten (en vestiging van licenties). De kosten van instandhouding van de over te dragen patenten zijn daarbij vanaf april 2009 voor rekening van de verkrijgende partijen gebracht.

De overige patenten zullen niet in stand worden gehouden, nu naar redelijke verwachting daarvoor geen gegadigden zullen worden gevonden.

Met LM2 was overeengekomen dat de boedel de lopende patentkosten voor haar rekening zou nemen tot het moment van de levering van de verkochte activa. Voorafgaande aan de levering is er veelvuldig contact geweest met zowel het patentenbureau (CPW) als de koper. Bij de levering van de activa heeft de koper de voorgeschoten patentkosten ad € 104.996,85 aan de banken, die deze kosten hadden voorgeschoten, voldaan.

Software

De Nederlandse vestigingen hebben vormgegeven aan het ICT beleid van de Nederlandse vestigingen gecombineerd met de Duitse vestigingen. Uitgangspunt daarbij is geweest een zo laag mogelijk kostenniveau van de ICT voorzieningen. Dit, op zich lovenswaardig uitgangspunt, heeft er zorg voor gedragen dat de Nederlandse en Duitse vestigingen in hoge mate onderling afhankelijk van elkaar zijn voor het gebruik van ICT voorzieningen.

Netwerk

Gebruik werd gemaakt van een groot MPLS netwerk waarop Frankfurt, Emmen, Arnhem en Obernburg waren aangesloten. De internetverbinding van alle aangesloten locaties liep via een KPN-aansluiting in Arnhem. Bij een eventuele ontvlechting zou de GmbH geen internetverbinding meer hebben. Om die reden heeft de GmbH zelf een internetverbinding doen aansluiten.

Het onttrekken van Arnhem c.q. Emmen aan het netwerk kon niet zonder meer nu de datastromen van SAP⁸ (geautomatiseerd administratiesysteem) ook over dit netwerk liepen. De ontvlechting van de systemen heeft veel tijd gekost. De ontvlechting van de IT infrastructuur heeft plaatsgevonden. Langlopende contracten zijn opgezegd. De data zijn gekopieerd en zijn (voor archiveringsdoeleinden) beschikbaar gesteld aan de curatoren. Voor wat betreft de licenties op SAP: deze zijn gesplitst tussen de GmbH en de BV en deze zijn voor wat betreft de BV opgezegd. De gehele PC/server infrastructuur is per 1-1-2009 opgeheven, inclusief de mogelijkheid om via het *.com domein te mailen. Hardware is op de locaties Arnhem en Emmen ontmanteld.

Een belangrijke discussie was het gebruik van de *.com domeinnaam door zowel Diolen B.V. als de GmbH, met name als gekeken wordt naar het e-mailverkeer. De domeinnaam was in het bezit van Diolen Nederland, alle merknamen waren echter in bezit van de GmbH. Voorgesteld is dat de GmbH het gebruik van de *.com domeinnaam zal voortzetten en de B.V. de *.nl domeinnaam zal gaan gebruiken. Inmiddels heeft de GmbH de domeinnaam www.diolen-gmbh.com vastgelegd.

In algemene zin bezit de BV ook nog 32 domeinnamen. De curatoren zijn in onderhandeling met de koper van de GmbH inzake overname. Op zich zijn hier geen grote opbrengsten te verwachten nu de domeinnamen redelijk typisch gelinkt zijn aan Diolen. De curatoren hebben kort overwogen de domeinnamen op een veiling aan te bieden, maar hebben gezien de kosten-baten verhouding besloten dit niet te doen. Een mogelijk overeenstemming met PHP zou met name kostenverlagend voor de boedel werken.

SAP

Er bestonden lokale netwerken in Emmen, Arnhem en Duitsland die gekoppeld waren via een "wide area network". Alle vestigingen maakten gebruik van SAP.

Dit systeem werd gehost in Duitsland bij T-Systems en werd gedeeld door vier partijen: DIF, Mainsite GmbH & CO.Kg (Mainsite), Polyamide High Performance Fibers GmbH (PHP) en Diolen Industrial Fibers GmbH. DIF was de contractspartij voor alle vier. Kosten werden onderling doorberekend. In verband met een achterstand in betalingen wilde T-systems het contract omgezet hebben naar Mainsite. Vanzelfsprekend met de garantie dat alle partijen dan nog gebruik konden maken van SAP. De curatoren hebben ingestemd met dit verzoek. Het alternatief zou zijn geweest dat alle vestigingen van Diolen geen gebruik meer konden maken van SAP. In verband met de restverkoop van grondstoffen was dit onverantwoord. Na onderling overleg is er expliciet niet gekozen voor een splitsing van de systemen naar een Duitse SAP versie en een Nederlandse SAP versie. Kosten van deze splitsing zouden omvangrijk zijn en de door de ICT afdeling van Diolen bereikte schaalvoordelen (licentiekosten) zouden teniet worden gedaan. De aanschaf van het SAP systeem is deels geactiveerd in Duitsland en deels (10%) in Nederland.

Met Mainsite is intensief contact geweest inzake de BTW in de door haar verstuurd facturen. De Belastingdienst te Nederland had de registratie van het BTW nummer van Diolen ingetrokken met terugwerkende kracht. Dit betekende dat het Duitse Steurenambt niet meer leek te kunnen concluderen dat er sprake was (geweest) van Intra-communitaire leveringen. Hierbij zou een van BTW vrijgestelde levering opeens BTW belast worden. Overleg tussen de curatoren en de Belastingdienst heeft tot herstel van de registratie geleid, zodat Mainsite geen BTW hoefde af te dragen.

Nader onderzoek heeft plaatsgevonden naar het veiligstellen van de SAP-data van uitsluitend de BV. De eenvoudigste oplossing zou zijn geweest om alle SAP-data te laten staan en een licentie voor 7 jaar af te nemen voor eventuele raadpleging. Dit impliceerde echter allerlei veiligheidsrisico's

⁸ Zie hieronder.

en kosten (€ 130.000). Het alternatief zou het kopiëren van de SAP-data van de BV zijn om deze data zodoende op een stand-alone server ter beschikking te houden voor de curator voor nader onderzoek. In dat geval zouden echter SAP licenties nodig zijn voor het raadplegen van de data in de toekomst. Besloten is om het beste van beide opties te combineren en de data op een stand-alone server te zetten bij Mainsite, waarbij deze server niet is aangesloten. Met Mainsite is overeengekomen dat de curator, indien nodig, op de locatie van Mainsite de stand-alone server aan het bestaande netwerk kan koppelen om de data te raadplegen. Deze oplossing kost eenmalig € 30.000,=. Thans kan worden voldaan aan de wettelijke bewaarplicht op een voor de periode van 7 jaar verreweg de goedkoopste manier. Geheimhoudingsverklaringen zijn getekend door Mainsite en de server is begin juli 2009 aan Mainsite overgedragen. Een kopie van de data is ter beschikking gesteld aan de curator.

Softwarelicenties

Alle softwarelicenties stonden op naam van DIF. De belangrijkste licenties zijn Microsoft, SAP, Oracle en SAS (een statistisch pakket). Voor wat betreft Oracle lagen de licenties bij AKZO. Inmiddels bestaan er gesplitste licentiecontracten naar alle vier hierboven genoemde partijen. Voor wat betreft Microsoft, SAP en SAS dienden de licenties afgesplitst te worden richting Duitsland. Het SAS pakket is een stand-alone pakket dat door Diolen, Twaron Emmen en Polyamide werd gebruikt. Inmiddels zijn alle licenties definitief overgedragen van de BV en de GmbH.

Per 1 januari 2009 zijn alle kosten die verband hielden met het in stand houden van de IT-infrastructuur gestopt. De kosten die nu nog moeten worden gedragen houden verband met het archiveren van de SAP-data. Daarvoor worden alternatieven onderzocht welke enerzijds de mogelijkheid bieden de data relatief vlot te benaderen en anderzijds tegemoet komen aan de wettelijke plichten tot bewaarneming. Verdere kosten zijn nog te verwachten voor het in stand houden van de patenten tot verkoop. Aangenomen wordt dat al deze kosten in het eerste kwartaal 2009 zullen vallen.

Aandelen

Technical Fibers Application Institute B.V. (TFA).

DIF hield 50% van de aandelen in Technical Fibers Application Institute B.V. (TFA). TFA houdt zich bezig met de research en development ten behoeve van Teijin Aramid B.V. (Teijin) en Diolen. Teijin houdt tevens 50% van de aandelen in TFA.

De omzet van TFA werd tot het faillissement van Diolen voor 70% bepaald door opdrachten van Teijin, voor 20% door opdrachten van Diolen en voor 10% door opdrachten van derden. De jaaromzet van TFA beliep tot aan het faillissement € 3.000.000,=. Door het wegvallen van de opdrachten van de failliete vennootschap zal de omzet aanzienlijk verminderen. Het faillissement heeft ertoe geleid dat een aantal machines van TFA niet meer zal worden gebruikt.

Voorts zullen een aantal werknemers afvloeien, die zich specifiek bezig hielden met het verrichten van onderzoeksactiviteiten voor de failliet vennootschap.

Bij de bepaling van de waarde van de aandelen van TFA is rekening gehouden met de navolgende omstandigheden. De intrinsieke waarde van de aandelen belooft per 31 augustus 2008 een bedrag van € 834.000,=. Deze waarde is gecorrigeerd met een waardedaling als gevolg van de onbruikbare machines en de afvloeiingskosten van personeelsleden. Na toepassing van de correcties belooft de intrinsieke waarde van alle aandelen TFA per 31 augustus 2008 een bedrag van € 229.000,=. De curatoren hebben het aandelenpakket verkocht aan Teijin Aramid B.V. voor een bedrag van € 114.500,= (zijnde 50% van de waarde van alle aandelen). De aandelen zijn niet verpand aan de

banken, waardoor de koopsom volledig toekomt aan de boedel.

Diolen Industrial Fibers Europe Inc.

DEH hield 100% van de aandelen in Diolen Industrial Fibers Europe Inc. Deze onderneming is gevestigd in de Verenigde Staten (te Scottsboro, Alabama). De onderneming houdt zich bezig met de export van garens naar Noord-Amerika en heeft drie verkopers in dienst. De curatoren hebben de betreffende aandelen verkocht en geleverd aan het management van Diolen Industrial Fibers Europe Inc.

Industex Holdings (Proprietary) Ltd.

DEH hield 5% van de aandelen in Industex Holdings (Proprietary) Ltd. Dit belang zou zijn verkocht voor de datum van surseance van betaling. Hiernaar is onderzoek ingesteld. Gebleken is dat de voorgenomen verkoop van aandelen niet heeft plaatsgehad en dat de activa van Industex zijn gekocht door een nieuw opgerichte vennootschap, SRF Industex Belting (Pty) Limited (SRFIB). Uit de koopsom zijn alle schuldeisers inclusief de banken voldaan.

Er is thans nog sprake van twee aansprakelijkheden:

“Medical Aid Liabilities to pensioners”	5.000.000 ZAR -/-
“Repairs to the buildings that are subleased to SRFIB”	3.000.000 ZAR -/-
Hiertegenover staan de volgende activa:	
Bankdeposito	20.000.000 ZAR
“Duty CreditCertificate”	2.500.000 ZAR
Leasetermijnen (12 jaar)	<u>10.000.000 ZAR</u>
Per saldo	24.500.000 ZAR

Het betreft geschatte c.q. afgeronde bedragen. 1 ZAR = € 0,09. Het vermogen van Industex kan geschat worden op € 2.205.000. De waarde van het 5% belang van Diolen bedraagt derhalve ca € 110.250. Getracht is een koper voor de aandelen te vinden.

Curatoren hebben op 20 november 2009 te Brussel een bespreking gehad met F. de Selliers de Moranville te Brussel, CEO van Industex. Daaruit is naar voren gekomen dat verkoop van de aandelen geen reële optie is.

Het vermogen van Industex zou geleidelijk beschikbaar komen over een reeks van jaren. Bovenstaande, eerder gemaakte berekening, is gebaseerd op verwachtingen waarvan allerm minst zeker is dat die zullen uitkomen en onvolledig. Industex zou, indien mogelijk, dividenduitkeringen doen om zo op langere termijn tot een volledige liquidatie te komen. Op 1 december 2009 hebben curatoren een eerste dividend van netto € 16.832,34 ontvangen, op 14 oktober 2011 een dividend van € 19.081,= en op 22 maart 2012 een dividend van € 18.093,85. De bedragen zijn ontvangen op de rekening van de Stichting Beheer Derdengelden Dorhout Advocaten en doorgeboekt naar de boedelrekening.

Met de directie van Industex zijn op basis van een aanbod van Industex in de tweede helft van 2012 gesprekken gevoerd omtrent de eventuele inkoop door Industex van de door DEH gehouden aandelen. Op basis van door Industex verstrekte schriftelijke informatie, voorzien van een accountantsverklaring, hebben de curatoren het aanbod van Industex aanvaard, zulks met machtiging van de rechter-commissaris d.d. 6 augustus 2012. De inkoopsom bedraagt R 239.362,50 (€ 23.385,96 tegen de koers van 3 augustus 2012). Om uit te kunnen betalen had Industex het aandeelbewijs nodig. Curatoren beschikten niet over het aandeelbewijs. Inmiddels is het bewijs opgespoord en aan Industex afgegeven. Er is een bedrag van € 37.967,67 ter zake van de aandelen in Industex op de boedelrekening ontvangen.

Waterschade na brand Morssinkhof

Op 7 december 2008 is bij Morssinkhof brand ontstaan in een machine. De Sprinkler-installatie heeft met veel water geblust. Een deel van dit bluswater is naar de verdiepingen van Diolen gestroomd alwaar schade is toegebracht aan de daar aanwezige machines. Het voorval is door Morssinkhof gemeld aan zijn verzekeraar, met wie overleg is gevoerd over de schade. De vaststelling of er sprake is van schade, en hoe hoog die is, zou tamelijk kostbaar zijn omdat een extern gespecialiseerd bedrijf zou moeten worden ingeschakeld. Met de verzekeraar is gesproken over een regeling. Met de verzekeraar is geschikt op een bedrag van € 50.000. In verband hiermede is de koopsom met € 50.000 verlaagd. Aangezien de opbrengst van dit onderdeel toekomt aan de banken, is de verzekeringsvergoeding aan de banken toebedeeld. Deze kwestie zal in de algehele afwikkeling met de banken worden meegenomen.
Zie onder punt 3.8. van dit verslag.

Bij de notaris die de onroerende zaken aan de kopers had geleverd stond nog, in verband met een discussie met de banken omtrent de vraag wie het bedrag aan zakelijke lasten toekomt, een bedrag van € 6.218,17 geparkeerd. Daaromtrent heeft nader overleg plaatsgevonden. De banken zijn er vervolgens mee akkoord gegaan dat het betreffende bedrag de boedel toekomt.

3.13. Verkoopopbrengst

Opbrengst immateriële activa

Zie tevens punt 6 – Doorstart.

DSM	€ 46.662
Morssinkhof	€ 17.313
Totaal	€ 63.975
	=====

De IE-rechten met betrekking tot de machines van FDIF en R&D zijn meeverkocht met de machines. De verkoopopbrengst is aldaar verantwoord.

Opbrengst verkoop deelneming Diolen Industrial Fibers Europe Inc.

Zie tevens punt 3.12. De aandelen zijn verkocht voor een koopsom van \$ 50.000,=. Daarnaast is een bedrag van \$ 550.000,= ontvangen inzake de aflossing en afkoop van een vordering van Diolen op Diolen Industrial Fibers Europe Inc.

Opbrengst verkoop deelneming Technical Fibers Application Institute B.V.

Zie tevens punt 3.12. Het aandelenpakket is verkocht aan Tejin Aramid B.V. voor een bedrag van € 114.500,=. Deze aandelen zijn niet verpand aan de banken, waardoor de koopsom volledig toekomt aan de boedel.

4. Debiteuren

4.1. Omvang debiteuren

Aan debiteuren stond per de datum van surseance ofwel 27 juni 2008 een bedrag open van (circa) € 26.000.000 (dit bedrag is inclusief interne vorderingen). De vorderingen op de debiteuren zijn volgens opgave van de banken verpand (zie tevens punt 5.3.).

Na 27 juni 2008 is een bedrag van € 37.091.713 gefactureerd.

Het is de curatoren gebleken dat de Portugese Belastingdienst tijdens het faillissement door middel van beslagleggingen bij een Portugese debiteur van DIF een bedrag van circa € 468.000,00 heeft geïncasseerd, welk bedrag grotendeels (circa € 330.000,00) betrekking had op vorderingen van de Portugese Belastingdienst van voor de surseancedatum; het restant betrof een boedelverplichting.

Met betrekking tot de (geïncasseerde) vordering per datum surseance stellen de curatoren zich op het standpunt dat de fiscus deze vordering als concurrente schuldvordering had moeten indienen en dat de fiscus, gezien de Europese verordeningen op dit gebied, onrechtmatig heeft gehandeld door beslag te leggen bij de betreffende debiteur (en de vordering te incasseren). De curatoren hebben Ernst & Young te Lissabon ingeschakeld om de kwestie te Portugal met de betrokkenen nader te inventariseren en hebben ook zelf met Portugese Belastingdienst gesproken met als doel deze kwestie in der minne op te lossen.

In het tweede kwartaal 2009 heeft overleg plaatsgevonden met de Portugese Belastingdienst. Tezamen met de Portugese Belastingdienst zijn de BTW-aangiften van de failliete vennootschappen van de afgelopen jaren gecontroleerd, zulks teneinde na te gaan waarom er volgens de Portugese Belastingdienst nog een aanzienlijke vordering op de failliete vennootschappen zou bestaan, terwijl dat volgens de administratie van de failliete vennootschappen niet het geval is. Daarbij is gebleken, dat er door de failliete vennootschappen een aantal betalingen zijn uitgevoerd, die niet correct door de Portugese Belastingdienst zijn verwerkt. De Portugese Belastingdienst had op dat moment nog niet gereageerd op het standpunt van de curatoren dat geen verrekening had mogen plaatsvinden tussen de beslagen vordering van de failliete vennootschap op een Portugese boedeldebiteur met een vermeende belastingschuld van voor faillissementsdatum.

De Portugese autoriteiten hebben medegedeeld dat in beginsel een gedeeltelijke terugbetaling van de BTW zou kunnen worden afgewikkeld in maart 2012. De afhandeling verliep echter zeer moeizaam. Mogelijk hield de vertraging verband met de financiële crisis (in Portugal). De curatoren hebben nauw overleg met de zijdens de boedel betrokken adviseurs in Portugal onderhouden. Er zijn in maart 2012 geen gelden ontvangen.

De curatoren hebben vervolgens geruime tijd geen nadere berichten van de door hen ingeschakelde adviseurs ontvangen. De curatoren hebben procesadvies ingewonnen (via Ernst & Young) bij een Portugese advocaat inzake mogelijke tegen de Portugese Belastingdienst in te stellen rechtsmaatregelen. Opdrachtnemer van de curatoren is EY (Nederland), die vervolgens opdracht heeft gegeven aan de advocaat te Portugal om de kwestie te beoordelen.

Aangezien de communicatie met de adviseurs moeizaam verliep en er geen berichten over de voortgang volgden, hebben de curatoren de inschakelde adviseurs gesommeerd deze kwestie met de grootste spoed af te handelen en de curatoren nauwgezet en regelmatig op de hoogte te houden van de ontwikkelingen. De adviseurs hebben daarop hun excuus aangeboden voor de gebrekkige informatievoorziening en tevens aangegeven dat dit soort zaken in Portugal zeer traag verlopen, mede gelet op het feit dat de overheid niet gebonden is aan termijnen.

Namens de curatoren is om restitutie van gelden verzocht (zie hiervoor). Hierop heeft de Portugese

Autoriteit voor Belasting- en Douanezaken op 25 juli 2013 een beschikking afgegeven inzake de door de Belastingdienst gelegde beslagen en de geïnde gelden in het kader hiervan, inhoudende dat de verzoeker niet de bevoegdheid tot het indienen van een verzoek heeft tot beëindiging van de fiscale beslagprocedures die tegen de verzoeker ingesteld zijn en tot restitutie van de bedragen die de Belastingdienst heeft ontvangen. Deze beschikking is op 10 maart 2014 aan de curatoren kenbaar gemaakt. Tegen deze beschikking is namens de curatoren op 21 maart 2014 beroep ingesteld bij de Belastingkamer te Lissabon.

Op 18 januari 2016 heeft de Belastingkamer te Lissabon uitspraak gedaan. De Belastingkamer heeft het namens de curatoren ingestelde beroep toewijsbaar verklaard en de bestreden beschikking vernietigd, met veroordeling van de Belastingdienst tot terugbetaling van een bedrag van € 468.574,97 dat verkregen is in het kader van opgeschorte fiscale beslagprocedures (zie bijlage 68). Het voornoemde bedrag is nog niet op de faillissementsrekening ontvangen.

Sinds juli 2017 wordt door de Portugese belastingdienst aangegeven dat het bedoelde bedrag betaald zou zijn. Het bedrag is evenwel nog steeds niet ontvangen. De laatste berichten zijn dat de betaling door de Portugese Belastingdienst onderweg zou. De curatoren hebben daarover contact met de Portugese advocaat en wachten af of de betaling nu daadwerkelijk op de faillissementsrekening wordt ontvangen.

Eind maart/begin april 2018 zijn meerdere betalingen vanuit Portugal ontvangen. Het totaalbedrag aan ontvangen bedragen betreft tot dusver € 383.893,81. De door de curatoren ingeschakelde (Portugese) advocaat heeft laten weten dat in totaal € 468.574,97 betaald dient te worden. Het is vooralsnog onduidelijk waarom een deel nog onbetaald is gebleven. De curatoren zullen navraag doen waarom dat zo is en trachten het restant te incasseren.

Inmiddels heeft de Portugese Belastingdienst de volledige vordering van de boedel voldaan. Met de banken is een boedelbijdrage van 15% overeengekomen. De curatoren streven ernaar binnenkort tot een definitieve afrekening met de banken te komen. Onderdeel van die afrekening zal deze incasso zijn.

In de afgelopen verslagperiode is de kwestie "Portugal" met de banken afgerekend op basis van de volgende afrekening:

Incasso vordering Portugal	€	468.574,69
Af: kosten EY/advocaat	€	-72.163,93
	€	396.410,76
Af: boedelbijdrage, 15% + BTW	€	-71.948,55
Naar banken	€	324.462,21

Het de banken toekomende bedrag is overgemaakt. Deze kwestie is hiermee volledig afgerond.

Een soortgelijke kwestie als ter zake van de Portugese Belastingdienst was ook aan de orde met betrekking tot de Duitse Belastingdienst. De Duitse Belastingdienst had een vordering op DIF van ruim € 47.000,00 verrekend met een boedelteruggave. De curatoren hebben zich op het standpunt gesteld dat deze verrekening niet is toegestaan en hebben de Duitse Belastingdienst laten weten dat het verrekende bedrag naar de boedelrekening overgemaakt dient te worden. De Duitse Belastingdienst heeft aan dit verzoek gevold gegeven.

Het ten onrechte verrekende bedrag is naar de boedelrekening overgemaakt. Deze kwestie is hiermee afgerond.

Diolen heeft een vordering van € 748.557,59 op Init Polymers B.V. (hierna: Init). Init is op 5 augustus

2008 failliet verklaard. De vordering is verpand aan het bankenconsortium, dat financiering heeft verstrekt aan Diolen. Het bankenconsortium heeft de incasso van de vordering in eerste instantie uitbesteed aan een incasso-organisatie. De vordering was niet tijdig ingediend ter verificatie. De curatoren hebben de incasso van de vordering overgenomen. Op 29 februari 2012 hebben de curatoren de vordering op Init alsnog ingediend bij de curator van Init. De vordering kon in dat stadium niet meer geverifieerd worden en is dan ook niet opgenomen in de uitdelingslijst. De curatoren hebben op 13 maart 2012 een bezwaarschrift houdende verzet tegen de uitdelingslijst ex artikel 186 Faillissementswet ingediend teneinde te bewerkstelligen dat de vordering alsnog wordt geverifieerd en de uitdelingslijst dienovereenkomstig wordt aangepast. De betreffende vordering is zoals gezegd verpand aan het bankenconsortium. Met betrekking tot de incasso van de onderhavige vordering is met het bankenconsortium een boedelbijdrage van 10% overeengekomen.

De vordering van DIF op Init is alsnog geverifieerd in het faillissement van Init. Vervolgens heeft de eerste tussentijdse uitdeling aan de crediteuren ter grootte van € 194.015,12 plaatsgevonden. De boedel ontvangt in verband met deze incasso een boedelbijdrage van € 19.402,00 (10%). Uit het laatste faillissementsverslag van de curator van Init blijkt dat dit faillissement afgewikkeld kan worden. De slotuitdeling heeft plaatsgehad. Er is aanvullend nog een bedrag van € 4.266,04 betaald, welk bedrag onder aftrek van de boedelbijdrage van 10% naar de bank zal worden doorgestort. Deze kwestie is hiermee afgerond.

4.2. Opbrengst

De banken hebben de inning van de vorderingen opgedragen aan Mirus International B.V.

Aan debiteuren stond per de datum van surseance een bedrag open van € 26.081.889,= (dit bedrag is inclusief interne vorderingen). Hierop is een bedrag van € 18.527.502,00 geïncasseerd.

Na 27 juni 2008 is een bedrag van € 37.543.137,= gefactureerd. Hierop is een bedrag van € 34.300.471,00 voldaan.

Van het totale openstaande saldo (van voor en na 27 juni 2008) ad € 63.170.758,00 is een bedrag ad € 52.701.153,00 geïncasseerd. Door Mirus International B.V. (hierna: Mirus) is geprognosticeerd dat nog een bedrag ad ongeveer € 1.361.591,00 zal worden ontvangen.

Het restant wordt grotendeels als oninbaar beschouwd. Mirus heeft de afgelopen verslagperiode de incassowerkzaamheden voortgezet. In totaal is de afgelopen verslagperiode een bedrag van € 60.000,00 ontvangen. Mirus verwacht nog –op basis van gedane toezeggingen- op korte termijn € 140.000,00 te zullen incasseren. Daarnaast wordt de incasso ten aanzien van een aantal debiteuren voortgezet. Van deze debiteuren is circa € 650.000,00 te vorderen.

Per 26 oktober 2009 hebben de (boedel)debiteuren in totaal € 53.256.696,00 voldaan. Een bedrag van € 18.654.092,00 ziet op per datum surseance bestaande debiteurenvorderingen en een gedeelte groot € 34.602.604,00 op boedelfacturen.

Er is een bedrag van € 51.075,00 geïncasseerd, Naar zeggen van het door de banken ingeschakelde incassobureau, Mirus, is de debiteurenincasso hiermee afgerond. De curatoren zullen dit tijdens het eerstvolgende overleg met de banken bespreken.

In totaal is voor een bedrag van € 53.083.647,00 aan debiteurenvorderingen geïncasseerd, waarvan een bedrag van € 18.809.389,00 betrekking heeft op de per datum surseance openstaande vorderingen en een bedrag van € 34.274.258,00 op de na datum surseance opgemaakte facturen.

4.3. Boedelbijdrage

Ter zekerheid van terugbetaling van het boedelmkrediet is met de banken overeengekomen dat de vorderingen en voorraden, die zijn ontstaan na de datum van surseance van betaling (ofwel 27 juni 2008) zijn verpand aan de banken.

5. Bank / Zekerheden

5.1. Vordering van de bank(en)

Een consortium van banken bestaande uit ABN Amro Bank N.V. (hierna: ABN Amro), Fortis Bank Nederland N.V. (hierna: Fortis) en Friesland Bank N.V. (hierna: Friesland Bank) heeft van sursieten per 27 juni 2008 te vorderen een bedrag van € 48.420.645,70 (exclusief rente, kosten en eventuele funding-break schade). Dit bedrag is gesplitst in een rekening-courant groot € 79.355,72 (credit) en middellange leningen groot € 48.500.001,42. Het bedrag is als volgt over de banken verdeeld.

ABN Amro:

- rekening-courant	€ 12.936,23 (credit)
- middellange leningen	€ 24.281.430,00
totaal	€ 24.268.493,77
	=====

Fortis:

- rekening-courant	€ 66.419,49 (credit)
- middellange leningen	€ 9.687.142,85
totaal	€ 9.620.723,36
	=====

Friesland Bank:

- middellange leningen	€ 14.531.428,57
------------------------	-----------------

5.2. Leasecontracten

DIF had een relatief beperkt aantal leaseovereenkomsten afgesloten. Deze leaseovereenkomsten zijn opgezegd, waarbij de geleasde zaken aan de betreffende maatschappijen zijn geretourneerd. In het kader van de voortzetting van de exploitatie is de boedel wel gebruik blijven maken van een achttal leaseauto's van de firma Leaseplan, waaraan op weekbasis de leasekosten over de boedelperiode zijn voldaan. De laatste leaseauto's zijn ingeleverd.

5.3. Beschrijving zekerheden

Pandrechten banken

Op 29 december 2005 zijn de saldi van de bankrekeningen, bestaande en toekomstige vorderingen op derden, bestaande en toekomstige IE-rechten, bestaande en toekomstige roerende zaken,

alsmede aandelen in deelnemingen verpand.

Op 15 augustus 2007 is een pandakte getekend door DIF, DEI, DEH en ABN Amro, waarbij een pandrecht is gevestigd op de bestaande en toekomstige vorderingen op derden. Deze akte is geregistreerd bij de belastingdienst op 24 augustus 2007.

Op 8 februari 2008 is een akte opgemaakt tussen DEH en ABN Amro, waarbij eerstgenoemde een pandrecht vestigt op 1.000 aandelen die worden gehouden in Diolen Industrial Fibers Europe Inc. Op deze akte is het recht van Delaware van toepassing verklaard (Rechtbank Amsterdam bevoegd).

Aan de boedel is door de banken een krediet verstrekt in het kader van de voortzetting van de onderneming gedurende het faillissement (zie hierna onder punt 6). Tot zekerheid van de terugbetaling van het boedelkrediet is met de banken overeengekomen dat de vorderingen die zijn ontstaan na de datum van surseance van betaling (ofwel 27 juni 2008) zijn verpand aan de banken.

Hypotheekrechten banken

Door DIF is ten behoeve van ABN Amro bij akte d.d. 7 januari 2008 en 7 maart 2008 het recht van hypotheek verleend op de in punt 3.1 opgenomen opstallen/registergoederen voor een totaal bedrag van € 70.000.000,= (inclusief rente en kosten).

Onderzoek zekerheidsrechten – parallel debt

Uitvoerig onderzoek werd gedaan naar de vestiging van zekerheidsrechten, waarbij bijzonder aandacht werd besteed aan de positie van de ABN AMRO bank als 'security agent' van de overige banken. Het verstrekken van de zekerheden vloeide voort uit de verplichtingen aangegaan in de overeenkomst van geldlening d.d. 29 december 2005. De verplichting tot het stellen van zekerheid bestond derhalve, ook toen in 2008 aanvullende zekerheden werden verstrekt. Aan de formele vereisten voor vestiging werd voldaan.

In het bijzonder werd aandacht besteed aan het feit dat de zekerheden enkel werden gevestigd ten aanzien van ABN AMRO, waarbij ABN AMRO optrad als "security agent" van de andere banken. De security agent heeft als taak de zekerheden te beheren ten behoeve van alle banken. Met de banken werd overeengekomen dat de kredietnemers, de Diolen-vennootschappen, een schuld hebben aan de security agent die gelijk is aan de schuld van de kredietnemers aan de andere banken (de zogenaamde parallel debt). Om te voorkomen dat dit tot verdubbeling van de schuld leidt, wordt hierbij afgesproken dat betaling op de parallel debt in mindering strekt op de corresponderende vordering van de schuldeiser en vice versa. De zekerheden worden gevestigd voor de nakoming van de parallel debt. In dit geval is met Diolen een parallel debt overeengekomen in artikel 12 van de Intercreditor Agreement. In de zekerheidsdocumentatie is opgenomen dat de zekerheid is gevestigd voor de nakoming van de vorderingen van de security agent uit hoofde van de parallel debt, zo blijkt uit definitie van Secured Obligations.

Ofschoon in de literatuur wel kritische noten zijn gekraakt over de vraag of de vorderingen van de banken die niet security agent zijn door zekerheden worden gedekt is de algemene opvatting dat dat wel het geval is. De curatoren hebben zich daarbij ook neergelegd.

Overig

Zie inzake de mogelijke zekerheidsrechten van vervoerder Wincanton punt 5.8.

Op de boedelrekening bevindt zich een aantal ontvangsten die nog met de banken afgerekend dienen te worden. Zo is voor een bedrag van € 61.944,79 aan goud en zilver verkocht, waarvan de helft aan de banken toekomt.

Voorts heeft de Gmbh een aantal bedragen die per abuis door debiteuren van DIF aan de Gmbh zijn betaald van in totaal € 293.475,76 naar de boedelrekening overgemaakt, welke bedragen integraal aan de banken toekomen.

Een grote leverancier (Oxxynova) heeft een teveel aan haar betaald bedrag ad € 71.884,33 terugbetaald. Ook dit bedrag komt de banken toe.

Ook de ontvangsten terzake van de incasso op DSM, minus de boedelbijdrage, en het depotbedrag met betrekking tot de verkoop van de garenafdeling ad € 500.000,00 zullen in de uiteindelijke afrekening met de banken betrokken worden, evenals het door de banken aan de boedel te betalen BTW-bedrag dat thans nog niet exact vaststaat.

5.4. Separatistenposities

Zie hierboven.

Tussen de boedel en de financiers dient, zodra de laatste kwesties zijn afgerond, een afrekening van de over en weer ontvangen opbrengsten opgemaakt te worden. Per saldo dient de boedel nog een (nader te bepalen) bedrag aan de financiers te betalen.

In verslagperiode 15 heeft de tussentijdse afrekening met de banken plaatsgevonden. Deze afrekening hield in dat de boedel nog een bedrag van € 775.064,00 aan omzetbelasting (in de door de banken ontvangen betalingen op boedelfacturen) van de banken heeft ontvangen en dat de banken in verband met diverse opbrengsten € 1.339.587,00 van de boedels doorbetaald hebben gekregen. Per saldo is een bedrag van € 564.523,00 naar de banken overgemaakt.

5.5. Boedelbijdragen

Zie hierboven.

5.6. Eigendomsvoorbehoud

Op 30 juni 2008 is een inventarisatie gemaakt van de aanwezige voorraden. Onbetaalde voorraden waarop het recht van eigendomsvoorbehoud (dan wel recht van reclame) rustte, welke voorraden gedurende de boedelexploitatie zijn verbruikt, zijn met de betreffende leveranciers afgerekend. In totaal gaat het hierbij om een bedrag van circa € 600.000,00 dat aan circa 40 crediteuren is betaald. Op 25 augustus 2008 zijn de crediteuren door de curatoren in samenwerking met het NTAB (taxatiebureau) in de gelegenheid gesteld om de (laatste) claims op de roerende zaken af te wikkelen. Op die dag zijn nog circa 20 crediteuren verschenen, aan welke crediteuren na verificatie van het gestelde recht op eigendomsvoorbehoud de onbetaalde voorraden zijn teruggegeven.

5.7. Reclamerechten

Zie hiervoor.

5.8. Retentierechten

Enkele crediteuren, met name vervoerders, hebben zich op retentierechten beroepen. Het onderzoek naar de geldigheid van deze rechten is gaande.

Wincanton

Wincanton is een vervoerder met een vordering op Diolen. Na de datum van surseance van betaling heeft Wincanton zaken ten vervoer onder zich verkregen. Ten aanzien van die zaken, met een handelswaarde in normale omstandigheden van ongeveer € 700.000,=, heeft Wincanton zich beroepen op een retentierecht en op een pandrecht. Zij weigerde afgifte aan afnemer en Diolen. Van de zijde van de (toenmalige) bewindvoerders is betoogd dat het beroep op het retentierecht ten aanzien van zaken, die na datum surseance in de macht van Wincanton zijn gekomen, in strijd met het fixatiebeginsel en dus onrechtmatig was. Er is aan de zijde van de bewindvoerders overwogen om een kort geding te voeren om afgifte van de zaken af te dwingen. Tegelijkertijd werd van de zijde van Wincanton een verzoekschrift ingediend bij de rechtbank Rotterdam om onderhandse executoriala verkoop van de zaken mogelijk te maken. Het faillissement van Diolen was echter aanstaande. De bewindvoerders hebben er voor gekozen om tijdens de surseance van betaling geen kort geding te starten. In faillissement zou namelijk de mogelijkheid ontstaan om de zaken ex artikel 60 Fw op te eisen.

In het licht van de dreigende procedures is na de faillietverklaring tussen de curatoren en Wincanton uit pragmatische overwegingen (i.h.b. kostenoverwegingen) overeengekomen dat de achtergehouden zaken zouden worden verkocht via de verkoopkanalen van Diolen om een zo hoog mogelijke opbrengst te realiseren, waarna zou kunnen worden gediscussieerd over de vraag aan wie de opbrengst zou toekomen. Daartoe is, na uitgebreide onderhandelingen, een vaststellingsovereenkomst gesloten, waarbij is bepaald dat van de zijde van Wincanton een bodemprocedure zou worden gestart om het antwoord op de vraag te krijgen wie gerechtigd is tot de opbrengst van de zaken. Tevens is een escrow-overeenkomst gesloten over de bewaring van de met de verkoop gerealiseerde gelden. De vraag die Wincanton en de curatoren verdeeld houdt, is de vraag of Wincanton een pandrecht of een retentierecht heeft op de zaken die zij na de datum van surseance van betaling onder zich heeft gekregen.

Het standpunt van de curatoren is dat dit niet het geval is en dat de boedel gerechtigd is tot de opbrengst van de zaken, omdat, kort gezegd, de door Wincanton gepretendeerde rechten in strijd zijn met het fixatiebeginsel.

De verkoop van de goederen is inmiddels bijna afgerond. De verkoopopbrengst is tot nu iets meer dan € 650.000,-. Er resteert nog een verwaarloosbare hoeveelheid goederen. Eind december 2008 is er volgens opgave van notaris Van der Stap te Rotterdam een bedrag ad € 428.669,82 op de escrowrekening bijgeschreven. Daarnaast is een betaling onderweg ad € 223.765,80 ex BTW, waarvan de BTW ook nog zal worden voldaan op de escrowovereenkomst.

Op 23 december 2008 heeft Wincanton, in overeenstemming met de gemaakte afspraken, een dagvaarding doen betekenen aan de curatoren, waarin zij een verklaring voor recht vordert met betrekking tot de vraag aan wie de verkoopopbrengst van de goederen toekomt. De curatoren zullen op de ingestelde vordering verweer voeren en op basis van hun eerder ingenomen standpunt met een tegenvordering komen.

Zie punt 9. (nieuw).*

6. Doorstart/voortzetten

Voortzetten

6.1. Exploitatie/zekerheden

Gedurende de surseanceperiode is de onderneming van DIF voortgezet. Daags na het uitspreken van de surseance van betaling hebben de curatoren en de banken - met instemming van de rechter-commissaris - hiertoe besloten, met name vanwege de volgende redenen:

- de waarde van de te verkopen activa werd bij een verkoop in een going concern situatie (veel) hoger ingeschat dan ingeval van het staken van de activiteiten;
- uit de begroting, die in eerste instantie voor een periode van twee weken was gemaakt, bleek dat de exploitatie op kasbasis winstgevend was voor banken en boedel. De daaropvolgende prognoses lieten hetzelfde beeld zien;
- volgens de bestuurders en de inschatting van de curatoren/banken was de kans op een doorstart bij een going concern situatie aanzienlijk hoger;
- de verwachting was dat bij het staken van de activiteiten de opbrengsten van de debiteurenportefeuille per datum surseance ad ruim € 26.000.000,00 fors minder zouden zijn.

De banken hebben de voortzetting mogelijk gemaakt door het verstrekken van een boedelkrediet. Tot zekerheid voor de aflossing van het boedelkrediet zijn de tijdens de surseance en faillissement ontstane vorderingen (op debiteuren) en voorraden verpand aan de banken.

Om de exploitatie gaande te kunnen houden is met honderden leveranciers in binnen- en buitenland gesproken over het continueren van de leveringen/diensten tegen betaling vooraf (op basis van pro forma facturen) dan wel direct bij ontvangst van de facturen.

Het verdient vermelding dat nagenoeg alle partijen bereid waren hieraan, zonder verdere voorwaarden, mee te werken, waardoor het mogelijk bleek de productie voort te zetten. Alleen NUON (Emmtec) heeft als voorwaarde gesteld dat voor de voortzetting van de dienstverlening betalingen dienden plaats te vinden op de oude schuld als dwangcrediteur. NUON kon zich deze houding veroorloven. Met Emmtec/Nuon vond overleg plaats omtrent de eindafrekening van de verbruikte energie en de parkkosten (zie tevens punt 3.1). Er is overeenstemming bereikt inzake de eindafrekening met NUON. Over de boedelperiode zal een bedrag van € 165.000,= worden voldaan. Deze kosten komen voor rekening van de banken. Deze kwestie zal in de afgehele afwikkeling met de banken worden meegenomen.

Partijen hebben een vaststellingsovereenkomst gesloten en in de afgelopen verslagperiode heeft betaling aan NUON plaatsgevonden. De betreffende betaling zal in de afrekening tussen de banken en boedel betrokken worden.

De klanten hebben voorafgaand aan levering verklaart alle (toekomstige) leveringen, zonder verrekening, aan DIF te zullen voldoen en tevens de openstaande posten integraal binnen de overeengekomen betalingstermijn over te maken. Aan diegenen die hiertoe niet bereid waren, zijn geen nieuwe leveringen gedaan.

De curatoren hebben tijdens de surseance van betaling en gedurende de faillissementsperiode vele belangstellenden voor overname van (gedeelten van) de onderneming gesproken. Nagenoeg alle

* In verband met de gewijzigde Recofa-richtlijnen is een nieuwe tijdschrijfgroep **Procedures** ingesteld. Alle werkzaamheden met betrekking tot een door de curatoren gevoerde procedure worden nu voortaan ook separaat in het faillissementsverslag onder een nieuw ingevoegd hoofdstuk 9. beschreven.

gegadigden stelden als eis dat de activiteiten niet stil mochten komen te liggen, hetgeen één van de redenen is dat activiteiten tot eind augustus 2008 zijn gecontinueerd. Pas toen de verkopen aan DSM en Morssinkhof (zie punt 6 – doorstart) rond waren en duidelijk werd dat de verkoop van de garenafdeling naar alle waarschijnlijkheid, door het afhaken van de laatste kandidaten, niet mogelijk zou zijn, is besloten de productie, voorzover nog niet door één van de doorstartende partijen voortgezet, stop te zetten. Begin september 2008 zijn vervolgens de laatste machines stopgezet en zijn de (restant) voorraden in de maand september 2008 verkocht.

De curatoren en kantoorgenoten hebben tijdens deze periode zeer intensief samengewerkt met de werknemers van DIF, die ondanks de onzekere en moeilijke situatie alles op alles hebben gezet om de onderneming in stand te houden.

6.2. Financiële verslaglegging

In **BIJLAGE 3** (bij het eerste verslag) werd een voorlopig overzicht van de boedelexploitatie op basis van de productie weergegeven. Hieruit volgde dat de boedelexploitatie in ieder geval wat betreft de productie winstgevend is geweest.

Op de omzet dienden nog correcties te worden aangebracht. Deze correcties hadden te maken met de reeds per datum surseance aanwezige voorraden grondstoffen en halffabricaten, die ten behoeve van de boedelproductie zijn verbruikt, de voorraadmutatie ten aanzien van het gereed product en de voorraad gereed product met betrekking tot de vervoerder Wincanton (zie punt 5.8). Tevens zijn diverse vorderingen wegens oninbaarheid afgeboekt. Per saldo is het netto-productieresultaat positief € 1.323.000,=.

Uit het door de banken ter beschikking gestelde boedelkrediet zijn betalingen aan derden gedaan tot een bedrag van circa € 20.245.000,=, zulks inclusief de terug te vragen omzetbelasting. De omzet, inclusief omzetbelasting, over de boedelperiode komt uit op een bedrag van € 22.573.736,=. Voorlopige berekeningen laten zien dat aan de fiscus per saldo circa € 375.000,= aan omzetbelasting afgedragen dient te worden. De aangifte van de omzetbelasting zal worden gedaan tot en met 31 december 2008.

Met de banken is overeengekomen, dat het exploitatieresultaat tussen boedel en banken zal worden verdeeld in de verhouding 60 : 40, waarbij de banken de boedel een boedelvergoeding van € 200.000,= per week garanderen met een maximum van € 1.150.000,=.

De boedel heeft ter zake van de verkopen van voorraden aanwezig op 27 juni 2008 een bijdrage ontvangen van 5% tot een opbrengst van € 7.500.000,= en 10% over de opbrengst boven € 7.500.000,=, gemaximeerd tot de opbrengst per 25 juli 2008. De banken hebben deze boedelbijdrage groot € 440.128,00 op de boedelrekening overgemaakt.

De curatoren hebben overeenstemming bereikt met de banken over de verdeling van de afboekingen op vorderingen in de boedelperiode betrekking hebbende op deels verkoop van de voorraden per datum faillissement en deels productie in de boedelperiode. Per debiteur is bepaald welk deel betrekking had op de periode voor datum faillissement en daarna.

Tot en met 2009 is definitief fiscaal afgewikkeld. Het betreft uitsluitend BTW. Binnenkort zal de aangifte over 2010 worden ingediend. Verzocht zal worden enige ambtshalve opgelegde aanslagen te corrigeren. Het één en ander is in voorbereiding.

Doorstart

6.3. Beschrijving

Uit onderzoek bleek dat er geen gegadigden zouden worden gevonden voor de doorstart van de activiteiten van DIF als geheel. In verband daarmee is besloten de activiteiten korrelproductie (FDIO), nacondensatie (FDIF) en garens (FDIK) afzonderlijk te verkopen.

Verkoop bedrijfsonderdeel korrel-productie (FDIO):

De onderhandelingen met DSM zijn bijzonder langdurig en complex gebleken en hebben van alle betrokkenen een lange adem gevergd. DSM heeft zich vrij snel na de datum van surseance verlening als gegadigde gemeld. Medio juli 2008 liet DSM echter weten zich terug te trekken als gegadigde voor het geheel. DSM gaf aan dat het voor haar niet mogelijk was het geheel te kopen, maar wilde wel op zoek gaan naar mede-geïnteresseerden, die zich aan haar zijde zouden scharen om gezamenlijk een zo volledig mogelijk bod te kunnen uitbrengen.

Eind juli 2008 leek er geen algehele doorstart te komen. DSM heeft aangegeven zulks te betreuren. DSM wilde graag zo snel mogelijk de stand-alone-deal verder uitonderhandelen en daarover werd op 31 juli 2008 in Arnhem zeer langdurig met DSM onderhandeld. DSM was van mening dat de onroerende zaken te hoog zijn gewaardeerd en daarnaast waren er nog een aantal kwesties met betrekking tot de over te nemen octrooien, de voorraadpositie per datum surseance verlening en de zogenaamde milieucclaim op Akzo. Al deze kwesties zijn door de curatoren op 30 juli 2008 bijzonder uitvoerig voorbesproken met de banken. Het betreffen evident bijzonder complexe kwesties die voor de curatoren en DSM van groot belang zijn.

Het onderhandelingsresultaat van de bespreking op 31 juli 2008 is complex te noemen en vroeg veel uitleg en uitwerking, temeer daar de koopsom voor een deel afhankelijk was van de voorraad die DSM uiteindelijk zou overnemen per datum transactie. In de weken daarna diende zich een nieuw probleem aan, in die zin dat DSM er niet in leek te slagen tijdig goedkeuring te verkrijgen van de Nederlandse Mededingingsautoriteit (NMA). Daarnaast bleef de voorraadproblematiek de gemoederen intensief bezighouden.

De NMA heeft uiteindelijk goedkeuring verleend voor de transactie, met als gevolg dat de levering aan DSM aan de orde kwam. De afwikkeling van de transactie heeft eind augustus 2008 zijn beslag gekregen.

Verkoop bedrijfsonderdeel nacondensatie (FDIK)

FDIK (nacondensatie) en FDIF (garens) zijn deels gevestigd in dezelfde gebouwen, waarbij de productieprocessen fysiek door elkaar lopen. De productieprocessen zijn ook op elkaar afgestemd. Daarnaast maakt Colbond B.V. voor haar productieproces gebruik van de gebouwen. Ook die productieprocessen lopen door die van FDIK en FDIF heen⁹.

Over en weer hebben de partijen Colbond en DIH zakelijke rechten (m.n. opstalrechten) en gebruiksrechten gevestigd in verband met machinerieën, leidingen e.d.¹⁰ Colbond en DIH maken gebruik van gemeenschappelijk utilities/voorzieningen (energie, stoom, ontijzerd water, dowtherm etc.).

Vanwege de juridische positie van Colbond (met een voorkeursrecht tot koop van essentiële onderdelen, alsmede het verval van rechtswege van opstalrechten van Diolen) kon zonder medewerking van die partij tot een overdracht van bedrijfsonderdelen niet worden gekomen. In

⁹ Colbond is een afsplitsing (in 2000) van Acordis (later Diolen Industrial Fibers). De activiteiten van Colbond, productie technische garens, waren oorspronkelijk volledig geïncorporeerd in DIF. Dit is de reden dat de productieprocessen fysiek niet volledig zijn gescheiden van Diolen.

¹⁰ Ook zijn er zakelijke rechten ten behoeve van Emmtec (exploitant van het bedrijventerrein te Emmen) gevestigd.

verband daarmee zijn onderhandelingen gevoerd met Colbond teneinde te komen tot een afkoop van haar rechten en aanspraken. Deze onderhandelingen hebben uiteindelijk geleid tot een overeenkomst die Colbond verplichtte tot medewerking aan een overdracht van FDIK (en eventueel FDIF), waardoor voor de curatoren de weg vrij kwam om tot daadwerkelijke verkoop en levering van FDIK en FDIF te komen. Colbond heeft de wens geuit te komen tot een scheiding van de gemeenschappelijke utilities, waardoor de onderlinge afhankelijkheid van de partijen zou afnemen.

Voor FDIK heeft zich één gegadigde gemeld die op 24 juli 2008 een (niet bindend) bod heeft uitgebracht. De vele details, samenhangend met het feit dat de bedrijfsonderdelen na-condensatie (FDIK) en garens (FDIF) en Colbond (deels) gebruik maken van dezelfde gebouwen en voorzieningen, hebben ertoe geleid dat het sluiten van een definitieve overeenkomst en de vastlegging in notariële akten (waarin rechten van de partijen Diolen, Morssinkhof Plastics Emmen BV, en Colbond dienden te worden vastgelegd) een aanzienlijke tijdsbesteding vergden. Dit hield mede verband met het feit dat de bestaande akte van juni 2003 niet voldeed. Ofschoon op 8 september 2008 nog geen overeenstemming was bereikt over de inhoud van de notariële akten, werd al wel de overeenkomst tot verkoop van de FDIK aan Morssinkhof Plastics Emmen BV gesloten en werd door deze koper financiële zekerheid gesteld. Het werd Morssinkhof toegestaan ingaande 9 september 2008 de exploitatie van de FDIK voor zijn rekening en risico te doen. Dit hing samen met het feit dat wegens het gegeven ontslag de dienstbetrekking van de werknemers ingaande 9 september 2008 eindigde en de productie dreigde stil te vallen. Morssinkhof heeft twintig ex-werknemers van gefailleerde(n) in dienst genomen.

Uiteindelijk werd overeenstemming bereikt over de inhoud van de notariële akten welke op 2 oktober 2008 werden verleden, ter gelegenheid waarvan ook tot financiële afwikkeling werd gekomen.

Verkoop bedrijfsonderdeel garens (FDIF)

Het uit oogpunt van met name de werkgelegenheid belangrijkste onderdeel van de onderneming betreft het onderdeel FDIF. De curatoren hebben vol ingezet op een doorstart van dit bedrijfsonderdeel in de verwachting dat dit zou kunnen worden verkocht. Om de kans op doorstart zo groot mogelijk te maken werd de productie met volle bezetting voortgezet. Met vele partijen zijn intensieve besprekingen en onderhandelingen gevoerd, teneinde tot een doorstart te komen. Ofschoon de interesse serieus was, werd geen overeenstemming bereikt over een verkoop. Onzekerheid over met name de prijsontwikkelingen op de grondstoffenmarkt (olie), alsmede de financiële ontwikkelingen in de wereld, lijkt daarbij een belangrijke rol te hebben gespeeld. Ofschoon dit de kansen op een doorstart verkleinde zagen de curatoren zich, wegens het einde van de dienstbetrekkingen van de werknemers, genoodzaakt de productie te staken per 8 september 2008.

Onderdeel van de FDIF wordt gevormd door het aanwezige laboratorium (afdeling Research & Development). Voor dit laboratorium hebben zich eveneens gegadigden gemeld met wie onderhandelingen worden gevoerd.

Zoals gemeld, waren de curatoren in gesprek met drie gegadigden voor de overname van de resterende roerende en onroerende zaken. De gesprekken verliepen constructief, doch namen meer tijd in beslag dan gehoopt. Zie hierboven sub 3.

6.4. Verantwoording

Zie hiervoor.

6.5. Opbrengst

Zie hiervoor.

6.6. Boedelbijdrage

Zie hiervoor.

7. Rechtmatigheid

7.1. Paulianeuze transacties

Tot op heden zijn geen paulianeuze transacties geconstateerd.

7.2. Maatregelen

Niet aan de orde.

7.3. Boekhoudplicht

Aan de boekhoudplicht lijkt te zijn voldaan. De curatoren onderzoeken met name of in het verleden bij herfinanciering is gehandeld in strijd met het bepaalde in artikel 2:207c BW. De curatoren hebben de administratie onderzocht en hebben interviews afgenomen van de personen die destijds bij de herfinanciering betrokken waren. Uit het onderzoek zijn geen onregelmatigheden naar voren gekomen, met uitzondering van de 207c problematiek, zie hetgeen onderpunt 11. is vermeld.

7.4. Depot jaarrekeningen

	Boekjaar	Datum deponering
DEH	2005	11-10-2006
	2006	11-01-2008

7.5. Goedkeurende verklaring accountant.

De jaarrekeningen 2005 en 2006 zijn goedgekeurd. De jaarrekening 2007 is in verband met discontinuïteit van de onderneming niet goedgekeurd.

7.6. Stortingsverplichting aandelen

Hieraan is voldaan.

7.7. Onbehoorlijk bestuur

De curatoren zijn inmiddels aangevangen met het verrichten van onderzoek naar mogelijke onregelmatigheden. Aangezien de digitale administratie van de failliete vennootschappen zich bij DIF GmbH in Duitsland bevindt hebben curatoren in Duitsland in overleg met de Duitse curator

onderzoek verricht. De resultaten daarvan worden thans nader onderzocht.

Uit het onderzoek zijn geen onregelmatigheden naar voren gekomen, met uitzondering van de 207c problematiek, zie hetgeen onderpunt 11. is vermeld.

Er heeft op 3 juli 2013 een bespreking plaatsgehad met de curator van de GmbH, dr Feldmann. De stand van zaken van de verschillende faillissementen is besproken. Tevens heeft dr Feldmann om afgifte van stukken verzocht in het kader van zijn onderzoek naar onregelmatigheden te Duitsland. De curatoren hebben dr Feldmann geïnformeerd. Er zijn afspraken gemaakt inzake een onderzoek in de administratie van de Nederlandse vennootschappen/gefaillieerden.

7.8. Maatregelen

(Nog) niet aan de orde.

8. Crediteuren

8.1.	Aantal concurrente crediteuren	: DEI	2
		DEH	3
		DIF	> 260
8.2.	Bedrag concurrente crediteuren	: DEI	€ 50.984,26
		DEH	€ 34.925,36
		DIF	€ 11.525.205,69
8.3.	Preferente vorderingen van de fiscus	: DEI	€ 11.315.406,00
		DEH	€ 305,00
		DIF	€ 12.963.680,00
8.4.	Preferente vorderingen van het UWV	: DEI	-
		DEH	-
		DIF	€ 262.619,98
8.5.	Andere preferente vorderingen	: DEI	-
		DEH	-
		DIF	€ 200.436,29
8.6.	Boedelvorderingen	: algemene faillissementskosten, lonen over de opzegtermijn, etc. : ter verificatie ingediend	
		DEI	-
		DEH	-
		DIF	€ 7.714.774,35

8.7. Afwikkeling faillissement

Op basis van de huidige stand van zaken mag worden aangenomen dat het faillissement te zijner tijd zal worden opgeheven wegens de toestand van de boedel, dan wel vereenvoudigd kan worden afgewikkeld.

8.8. Vereenvoudigde afwikkeling

Zie punt 8.7.

8.9. Uitkering aan concurrente crediteuren

Op basis van de thans bekende feiten valt een uitkering aan de concurrente schuldeisers niet te verwachten.

9. Procedures

Zie punt 5.8. voor een beschrijving van de situatie en ontwikkelingen tot 1 april 2009.

Wincanton

De curatoren hebben op 22 april 2009 de conclusie van antwoord genomen en een vordering in (voorwaardelijke) reconventie ingesteld. De strekking van de voorwaardelijke reconventionele vordering is dat, indien vastgesteld wordt dat Wincanton geen recht had de zaken achter te houden, de boedel schade heeft geleden door dit achterhouden. Voor dat geval is vergoeding van schade op te maken bij staat gevorderd. De rechtbank heeft vervolgens een tweede schriftelijke ronde gelast. Op 11 november 2009 is door Wincanton gerepliceerd in conventie en geantwoord in reconventie. De curatoren hebben op 31 maart 2010 gedupliceerd in conventie en gerepliceerd in reconventie. Wincanton heeft op 18 augustus 2010 gedupliceerd in reconventie. Wincanton heeft vervolgens pleidooi gevraagd, hetgeen door de rechtbank is toegestaan. De zitting is gehouden op 10 januari 2011. Op 17 augustus 2011 is een tussenvonnissen geweest (zie BIJLAGE 39 bij het tiende verslag).

Namens Wincanton is bij brief d.d. 3 november 2011 aan de rechtbank verzocht om alsnog te bepalen dat hoger beroep kan worden ingesteld van het door de rechtbank gewezen vonnis. Curatoren hebben bij brief van hun raadsman d.d. 17 november 2011 gemotiveerd aangegeven dat zij bezwaar hebben tegen toewijzing van het verzoek.

Bij vonnis d.d. 7 december 2011 heeft de rechtbank het verzoek van Wincanton afgewezen (BIJLAGE 44). Op 25 januari 2012 is tijdens JCL Logistics Benelux B.V. (voorheen handelende onder de naam Wincanton B.V.) een akte na tussenvonnissen genomen. Op 18 april 2012 is een antwoordakte tijdens de curatoren genomen. De zaak stond voor vonnis. Er hebben schikkingsonderhandelingen plaatsgehad, welke onderhandelingen hebben geleid tot de volgende regeling.

Van het totaal geparkeerde saldo groot € 687.000,00 ontvangt Wincanton een bedrag van € 277.000,00. De boedel heeft van het restant ad € 410.000,00 een boedelbijdrage van € 70.000 ontvangen en het resterende bedrag van afgerond € 340.000,00 is de banken toegekomen. Deze verdeling heeft inmiddels plaatsgevonden. De zaak is doorgehaald.

10. Overig

10.1. Termijn afwikkeling

Onbekend.

10.2. Plan van aanpak

- x Ontslag werknemers
- x Afgifte personeelsdossiers DSM
- x Inschrijving werknemers UWV
- x Inschrijving werknemers CWI
- x Afwikkelen eigendomsvoorbehouden
- x Verkoop polymerisatie
- x Verkoop nacondensatie
- x Verkoop deelneming Diolen Industrial Fibers Europe Inc.
- x Verkoop research afdeling
- x Verkoop deelneming TFA
- x Verkoop garens
- x Onderzoek deelneming Industrex Holdings (Proprietary) Ltd.
- x Inning debiteuren
- x Financiële afwikkeling voortzetting
- x Fiscale afwikkeling voortzetting
- x Procedure Wincanton
- x Financiële afwikkeling energieverbruik
- x Afwikkeling Belastingdienst Portugal
- x Ontvlechting GmbH
 - Verkoop grond Getec-park (voorheen Emmtec-terrein)
 - Inventarisatie schuldvorderingen
 - Gebruikelijke werkzaamheden

De aangekruiste taken zijn uitgevoerd.

10.3. Indiening volgend verslag

Het volgende verslag zal per 1 oktober 2021 worden uitgebracht.

11. P.M.

Curatoren verrichten onderzoek naar het ontstaan van de huidige juridische structuur en de herfinanciering die in 2005 heeft plaatsgehad. De kwestie is uitermate gecompliceerd en het onderzoek zal nog enige tijd in beslag nemen.

Met de banken vindt overleg plaats inzake de voorlopige bevindingen. Uit het onderzoek naar de aandelenoverdracht in 2005 is gebleken dat de bankfinanciering die erbij is verstrekt verdeeld was in twee afzonderlijke faciliteiten. Faciliteit A (een lening van in totaal € 21.000.000,-) was verstrekt aan DEI (de koper van aandelen) en Faciliteit B (een lening van in totaal € 29.000.000,-) was

hoofdelijk verstrekt aan de te kopen groep van vennootschappen, naast DEH en DIF is ook de Duitse dochtervennootschap van DEH (DIF GmbH) voor deze lening hoofdelijk verbonden. Uit het onderzoek van curatoren is gebleken dat van het totaalbedrag van Faciliteit B € 19.000.000 aan DIF is verstrekt en € 10.000.000,- aan DIF GmbH, de aldus geleende gelden zijn – naar blijkt – uiteindelijk doorgeleend c.q. als dividend verstrekt aan DEH, die hierdoor in staat is gesteld om (in ieder geval) een eerder bestaande schuld aan Acordis af te lossen. Acordis heeft vervolgens aan DEI een nieuwe lening verstrekt, die mede aangewend is om de aandelen te betalen. Zakelijk samengevat is hierbij derhalve gebruik gemaakt van de zgn. doorleenconstructie.

Voor deze financiering zijn ook zekerheden verstrekt, waarbij in de omschrijving van de gezeekerde vorderingen overwogen is, dat zekerheden enkel zijn verstrekt voor zover vestiging ervan niet in strijd komt met de wettelijke beperkingen die gelden voor het verlenen van steun bij de verkrijging van eigen aandelen door de vennootschap op grond van art. 2:207c BW. De aldus verleende zekerheden zijn door de banken uitgewonnen, waarbij in Nederland alleen verbonden goederen van DIF zijn uitgewonnen. De opbrengst van deze uitwinning is aangewend om Faciliteit B (deels) af te lossen, waarbij de banken onder Faciliteit B de gehele hoofdelijke schuld verstaan, derhalve zowel het gedeelte dat aan DIF is verstrekt als het gedeelte dat aan DIF GmbH is verstrekt. Curatoren onderzoeken in dit verband of bij de uitwinning en aanwending van de opbrengst de beperkingen van art. 2:207c (die zoals gezegd bij de vestiging van de zekerheden in de omschrijving daarvan zijn overgenomen) inderdaad in acht zijn genomen.

Uit de jurisprudentie op dit gebied kan worden afgeleid dat de zgn. doorleenconstructie, waarbij de (dochter)vennootschap (aandelen waarin gefinancierd moeten worden) zelf een banklening aantrekt en de aldus verkregen gelden doorleent of als dividend verstrekt in beginsel toegestaan is, ook al wordt met de doorgeleende of als dividend uitgekeerde gelden de koopprijs van de aandelen gefinancierd. Het verstrekken van zekerheden voor een dergelijke eigen lening van deze (dochter)vennootschap wordt niet in strijd geacht met art. 2:207c BW. In dit concrete geval heeft de omstandigheid dat Faciliteit B hoofdelijk is verstrekt aan meerdere vennootschappen bijzondere aandacht van curatoren. Volgens art. 2:207c BW is het namelijk een vennootschap (en haar dochters) verboden om zich met het oog op het nemen of verkrijgen van eigen aandelen – onder andere – hoofdelijk of anderszins naast of voor anderen te verbinden. Een hiermee strijdige afspraak is naar de mening van curatoren nietig. Curatoren onderzoeken in dit verband nader of – gelet op de wijze waarop de gelden zijn aangewend – Faciliteit B beschouwd kan worden als een lening met het oog op het verkrijgen van eigen aandelen. Hiertoe vindt thans overleg met de banken plaats. De curatoren hebben prof. mr N.E.D. Faber verzocht de kwestie te beoordelen. Op basis van het advies hebben de curatoren afgezien van verdere actie.

Groningen, 7 april 2021

H.J. de Groot
curator

J.J. Reiziger
curator