

Openbaar verslag surseance van betaling rechtspersoon (ex art. 226 Fw.)

Betreft

Verslagnummer 02
Datum verslag 17 november 2020
Insolventienummer C 13/20/12 S
Datum uitspraak 17 juli 2020
R-C mr. W.M. de Vries
Bewindvoerder(s) mr. A. van Hees en mr. M.C.J. Jonckers

De in dit verslag vermelde feiten zijn voor een groot deel gebaseerd op de door het bestuur van Enerray DT B.V. (hierna: EBV) verstrekte informatie. De bewindvoerders kunnen niet uitsluiten dat delen daarvan later onjuist of incompleet zullen blijken te zijn. Naar de oorzaken van de surseance zal nog nader onderzoek worden gedaan. Alle in dit verslag vermelde conclusies zijn voorlopig. Aan de informatie die is opgenomen in dit verslag kunnen geen rechten worden ontleend.

Algemene gegevens

Naam onderneming

Enerray DT B.V.

Gegevens onderneming

Beheer en exploitatie van transportnetten voor elektriciteit, aardgas en warm water.

Verslag 2: Gedurende de verslagperiode heeft Intertrust (Netherlands) B.V. de overeenkomst met EBV per 31 december 2020 beëindigd. Igluu B.V. zal Intertrust per 1 januari 2021 vervangen.

Activiteiten onderneming

Het uitvoeren van de bouw, aanschaf, constructie, werking en onderhoudswerkzaamheden van energiecentrales in de duurzame energiesector, alsmede houdster- en financieringsactiviteiten.

Financiële gegevens

Jaar	Omzet (€)	Winst en verlies (€)	Balanstotaal
Vanaf 22-9-2017 t/m 2018	- \$ 20.594.953	\$ 63.389.997

Toelichting financiële gegevens

De cijfers zijn gebaseerd op de door KPMG Accountants N.V. opgestelde concept jaarrekening 2018 (verlengd boekjaar lopende van 22 september 2017 tot 31 december 2018).

Gemiddeld aantal personeelsleden

Boedelsaldo

USD 51.620,49

Volgens mededeling van het bestuur zou er USD 51.620,49 op de bankrekening(en) van EBV staan. De bewindvoerders hebben hiervan, in verband met vakanties van de betrokken functionarissen, nog geen bewijsstukken ontvangen. EBV heeft toegezegd deze stukken binnen enkele dagen toe te zenden.

Verslag 2: EBV heeft verschillende bankrekeningen. Op 13 november 2020 bedroeg het totale saldo op de euro-bankrekeningen EUR 28.746,85 en op de USD-bankrekeningen USD 61.633,89. Dit is voldoende om voorlopig de lopende kosten te dekken.

Verslagperiode

17 juli 2020 tot en met 16 augustus 2020
17 augustus 2020 tot en met 16 november 2020

Bestede uren

Verslagperiode	Bestede uren totaal
17-7-2020 t/m 16-8-2020	70,20
17-8-2020 t/m 16-11-2020	122,20

Toelichting bestede uren

In de afgelopen verslagperiode hebben de bewindvoerders zich met name bezig gehouden met inventarisatie: (i) bestudering van het verzoekschrift tot verlening van voorlopige surseance van betaling en van de door de vennootschap aangeleverde stukken (ii) het onderhouden van contacten met de bestuurders van EBV en haar adviseurs teneinde meer duidelijkheid te verkrijgen omtrent een eventueel aan de schuldeisers van EBV aan te bieden akkoord en (iii) het aanschrijven van crediteuren en het verifiëren van vorderingen.

Verslag 2: in de huidige verslagperiode hebben de bewindvoerders zich bezig gehouden met (i) de voorbereidingen van de stemming over de verlening van definitieve surseance van betaling op 30 september 2020, welke definitieve surseance van betaling aan EBV op die datum is verleend (ii) het volgen van de ontwikkelingen omtrent een eventueel aan te bieden akkoord aan de schuldeisers van EBV (iii) de wijze waarop een dergelijk akkoord gefinancierd zou worden en (iv) de positie van EBV ten opzichte van de leverancier van de omvormers en de te nemen vervolgstappen.

1. Inventarisatie

1.1. Directie en organisatie

Verslag 1

Enerray DT B.V. (hierna: EBV) is op 22 september 2017 door Desert Technology Co. Ltd. en Enerray S.p.A. opgericht. De reden van deze twee partijen voor het oprichten van een Nederlandse vennootschap was dat door buitenlandse investeringen via die vennootschap te leiden gebruik gemaakt kon worden van door Nederland met andere landen gesloten bilaterale investeringsbeschermings-verdragen (BIT's).

Bij aanvang bestond de directie uit twee natuurlijke personen en de Nederlandse vennootschappen Intertrust (Netherlands) B.V. en Mextrust B.V. In mei en september 2019 zijn drie bestuurders uitgetreden, waarbij één natuurlijke persoon als enige bestuurder resteerde. Op 10 januari 2020 zijn

twee andere natuurlijk personen medebestuurders geworden. Per surseancedatum heeft EBV twee natuurlijke personen als bestuurders.

EBV is onderdeel van de Maccaferri Group. De Italiaanse vennootschap Enerray SpA. houdt 50% van de aandelen in EBV. De andere 50% van de aandelen wordt gehouden door Desert Technology Co. Ltd. EBV houdt zich onder meer bezig met het ontwerpen, ontwikkelen, bouwen en beheren van parken met zonnepanelen in Egypte.

De bewindvoerders begrijpen dat EBV op dit moment betrokken is bij één project (het Benban Solar Park in Egypte), bestaande uit drie parken met zonnepanelen: ARC Solar, Arinna Solar en Winnergy Solar. In dat kader zijn EPC-overeenkomsten (Engineering Procurement en Construction) tot stand gekomen, waarbij de "Engineering" is uitgevoerd door Enerray SpA en de "Procurement" (inkoop) door EBV. Door EBV zijn de belangrijkste onderdelen van de PV-installaties (zoals PV modules, trackers, inverters/omvormers, kabels etc.) ingekocht. De "Construction" is uitgevoerd door de Egyptische vennootschappen in de groep die, naar de bewindvoerders begrijpen, de werkzaamheden gedeeltelijk door lokale derde partijen in onderaanneming hebben laten uitvoeren.

EBV is volgens opgave niet in staat op een standalone basis, zonder dat zij financieel door Enerray SpA en andere entiteiten uit de Maccaferri Group ondersteund wordt, haar activiteiten uit te voeren.

Enerray SpA verkeert in een Italiaanse insolventieprocedure. De (verwachte) tijdlijn daarvan is als volgt.

Op 31 mei 2019 heeft Enerray SpA bij het Hof van Bologna een verzoek ingediend om binnen een termijn van 120 dagen een zogeheten "pre-bankruptcy agreement proposal" te mogen indienen, hetgeen het Hof heeft toegestaan. Deze termijn is een aantal keren verlengd, waarna op 4 februari 2020 de indiening van de pre-bankruptcy agreement heeft plaatsgevonden. Enerray SpA werkt thans aan een herziene versie van de pre-bankruptcy agreement. Naar verwachting zal de "Concordato preventivo" in september of oktober 2020 worden toegestaan. Daarna zal mogelijk eind 2020 door de crediteuren van Enerray SpA over het voorstel worden gestemd, waarna de homologatie naar verwachting in april 2021 zou kunnen plaatsvinden.

Zie voor de oorzaak van de financiële problemen nummer 1.5.

Verslag 2: Enerray SpA verkeert nog steeds in een Italiaanse insolventieprocedure en verwacht in januari of februari 2021 een aangepast herstructureringsplan bij het Hof van Bologna in te dienen.

1.2 Lopende procedures

Verslag 1

Er loopt op dit moment een arbitrageprocedure bij de ICC. Het betreft een procedure aanhangig gemaakt door een crediteur van EBV.

Omdat EBV op dit moment niet in staat is de aan de ICC verschuldigde fees te betalen, is deze procedure opgeschort.

Verslag 2: De advocaat van de crediteur van EBV beraadt zich over het vervolg van de arbitrageprocedure. Dat is onder meer afhankelijk van de kosten die verbonden zijn aan een aanhouding.

1.3 Verzekeringen

Verslag 1

De bewindvoerders hebben begrepen dat EBV geen verzekeringen heeft, omdat deze op een hoger niveau in de groep zijn afgesloten.

1.4 Huur

Verslag 1

De bewindvoerders hebben begrepen dat EBV geen partij is bij een (of meer) huurovereenkomst(en).

1.5 Oorzaak surseance

Verslag 1

Uit de bij het verzoekschrift overgelegde producties blijkt dat het totale bedrag aan schulden van EBV per datum surseance USD 26.036.916,65 bedraagt. Een bedrag van USD 14.654.192,28 betreft een schuld aan Enerray SpA.

Volgens het bestuur van EBV is de belangrijkste oorzaak van de financiële situatie van EBV dat de door EBV ingekochte omvormers defect blijken te zijn. Dit heeft geleid tot extra onverwachte kosten en een afname van de productiecapaciteit. EBV stelt zich op het standpunt dat zij als gevolg hiervan een vordering op de leverancier van deze omvormers heeft van minimaal USD 6.908.792 (zie 4.1). Daarnaast heeft de Italiaanse pre-insolventieprocedure van Enerray SpA de bouw van de PV-installaties vertraagd, hetgeen tot additionele kosten heeft geleid.

Op enig moment heeft één van de crediteuren van EBV het faillissement van EBV aangevraagd. Ter voorkoming van een faillietverklaring heeft EBV op 16 juli 2020 een verzoek tot verlening voorlopige surseance van betaling ingediend.

Bij haar verzoekschrift tot verlening van surseance van betaling heeft EBV geen ontwerp van een akkoord gevoegd. De bewindvoerders hebben begrepen dat EBV op dit moment werkt aan een akkoord dat op korte termijn aan haar schuldeisers zal worden voorgelegd. Een aantal schuldeisers van EBV is hierover al geïnformeerd.

2. Personeel

2.1 Aantal ten tijde van aanvraag voorlopige surseance

Verslag 1

0

2.2 Aantal in jaar voor aanvraag voorlopige surseance

Verslag 1

0

2.3 Ontslagaanzegging

Datum	Aantal	Toelichting
-------	--------	-------------

N.v.t.

2.4 Werkzaamheden personeel

N.v.t.

3. Activa

3.1 Onroerende zaken

Beschrijving Verkoopopbrengst Hypotheek; Boedelbijdrage

N.v.t.

Toelichting onroerende zaken

Verslag 1

N.v.t.

3.2 Werkzaamheden onroerende zaken

Verslag 1

N.v.t.

3.3 Bedrijfsmiddelen

Beschrijving Verkoopopbrengst Boedelbijdrage
N.v.t.

Toelichting bedrijfsmiddelen

Verslag 1
N.v.t.

3.4 Bodemvoorrecht fiscus

Verslag 1
N.v.t.

3.5 Werkzaamheden bedrijfsmiddelen

Verslag 1
N.v.t.

3.6 Voorraden / onderhanden werk

Beschrijving	Verkoopopbrengst	Boedelbijdrage
totaal	€ 0,00	€ 0,00

Toelichting voorraden/ onderhanden werk

Verslag 1
N.v.t.

3.7 Werkzaamheden voorraden / onderhanden werk

Verslag 1
N.v.t.

3.8 Andere activa

Beschrijving	Verkoopopbrengst	Boedelbijdrage
totaal	€ 0,00	€ 0,00

Toelichting andere activa

Verslag 1
Naar de bewindvoerders begripen betreft het enige actief van EBV de vordering op de leverancier van de inverters (zie 1.5.).

3.9 Werkzaamheden andere activa

Verslag 1

Vooralsnog beschikt EBV nog niet over voldoende financiële middelen om de lopende kosten, waaronder het salaris van de bewindvoerders en met name de kosten van een procedure tegen de leverancier van de omvormers (zie hierboven 1.5 en hierna 4.1), te voldoen. Naar de bewindvoerders hebben vernomen is Enerray SpA doende een petitie op te stellen om bij het Hof van Bologna in te dienen teneinde toestemming te verkrijgen voor extra funding uit het actief van Enerray SpA ten behoeve van de tijdens de surseance te maken kosten. Daarnaast is EBV op zoek naar een partij die de procedure jegens de leverancier van de omvormers wil (voor)financieren.

Verlag 2: De hiervoor omschreven petitie, door Enerray SpA bij het Hof van Bologna in te dienen, is klaar om in te dienen. Op advies van de Italiaanse adviseurs van Enerray SpA en ter voorkoming van onnodige kosten zal de petitie pas worden ingediend indien geen minnelijke regeling met de leverancier van de omvormers kan worden bereikt (zie onder 4) en daadwerkelijk een procedure moet worden gestart. EBV is nog steeds in contact met mogelijke financiers voor het financieren van de procedure tegen de leverancier van de omvormers.

4. Debiteuren

4.1 Debiteuren

Beschrijving	Omvang	Opbrengst	Boedelbijdrage
totaal	€ 0,00	€ 0,00	€ 0,00

Per datum surseance had EBV voor een bedrag van USD 117.518,34 aan openstaande debiteuren. Een aantal van deze debiteuren zijn inmiddels geïnd om de lopende kosten te kunnen voldoen.

Verlag 2: In de afgelopen periode zijn alle openstaande vorderingen geïnd. Er zijn geen openstaande debiteuren meer.

Fimer Italia SpA

In het kader van de drie EPC-overeenkomsten gesloten met ARC Solar, Arinna Solar en Winnergy Solar heeft EBV voor bepaalde onderdelen van de PV-installaties een overeenkomst met Fimer Italia SpA (hierna: Fimer) gesloten op grond waarvan Fimer inverters/omvormers heeft geleverd. Inmiddels is gebleken dat deze inverters ernstige gebreken vertonen, hetgeen onder meer heeft geleid tot een (te) beperkte productie. EBV stelt zich op het standpunt dat zij als gevolg hiervan een vordering op Fimer heeft van minimaal USD 6.908.792 en maximaal USD 16.178.252. EBV onderzoekt op dit moment of en in hoeverre EBV deze vorderingen kan innen. In dat kader wordt juridisch advies ingewonnen over het starten van een procedure, de kans van slagen van een dergelijke procedure en de verhaalbaarheid van de vordering in het geval van een toewijzend vonnis. EBV overweegt het aanbieden van een akkoord aan haar crediteuren, waarbij de crediteuren instemmen met een uitstel van betaling en de netto opbrengsten van een procedure jegens Fimer aan de crediteuren worden uitgekeerd.

Verlag 2: Gedurende de verslagperiode hebben de bewindvoerders rapporten en adviezen van juridische adviseurs van EBV ontvangen, waarin de vorderingen op de leverancier van de omvormers nader werden omschreven en aandacht werd besteed aan de kosten en kans van slagen van een eventuele procedure. Zij hebben deze rapporten bestudeerd en naar aanleiding daarvan commentaar geleverd en vragen gesteld. Daarnaast heeft EBV de leverancier van de omvormers per aangetekende brief aansprakelijk gesteld voor de geleden schade en haar verzocht tot betaling van USD 11.538.496 over te gaan. Als reactie daarop hebben partijen overleg gehad om te onderzoeken of een minnelijke regeling kan worden bereikt. Fimer heeft toegezegd op korte termijn met een voorstel te komen. In dat kader zijn het indienen van een petitie bij het Hof van Bologna en de werkzaamheden in het kader van het aantrekken van financiers voor het voorfinancieren van de procedure opgeschort.

Toelichting debiteuren

Verslag 1

4.2 Werkzaamheden debiteuren

Verslag 1

Verslag 2: Gedurende de verslagperiode is de Belastingdienst verzocht tot teruggave omzetbelasting met betrekking tot diverse perioden over te gaan. Sommige aangiften hebben inmiddels tot teruggave geleid.

5. Bank/Zekerheden

5.1 Vordering van bank(en)

Verslag 1

EBV heeft bankrekeningen bij BNP Paribas Amsterdam en Banca Nazionale del Lavoro SpA.

Verslag 2: Gedurende de verslagperiode heeft Banca Nazionale del Lavoro SpA aan de bewindvoerders gemeld een vordering op EBV te hebben van USD 604.848,25. Deze vordering is ontstaan na het invoeren van een letter of credit op basis waarvan EBV zich hoofdelijk aansprakelijk heeft verklaard ten behoeve van een leverancier.

De vordering van Banca Nazionale del Lavoro SpA is nog niet bij de bewindvoerders ingediend. De bank beraadt zich hierover.

5.2 Leasecontracten

Verslag 1

N.v.t.

5.3 Beschrijving zekerheden

Verslag 1

5.4 Separatistenpositie

Verslag 1

5.5 Eigendomsvoorbehoud

Verslag 1

N.v.t.

5.6 Retentierechten

Verslag 1

N.v.t.

5.7 Reclamerechten

Verslag 1

N.v.t.

5.8 Boedelbijdragen

Verslag 1

N.v.t.

5.9 Werkzaamheden bank/zekerheden

Verslag 1

Aanschrijven van banken.

6. Voortzetten/doorstart onderneming

Voortzetten onderneming

Verslag 1

Bij het verzoek tot verlening van voorlopige surseance van betaling was geen ontwerpakkoord gevoegd. Op dit moment onderzoekt EBV of zij haar crediteuren een akkoord kan aanbieden. Indien zij een akkoord aanbiedt dat wordt aangenomen en gehomologeerd, zal EBV haar onderneming voortzetten.

Verslag 2: Gedurende de huidige verslagperiode heeft EBV zich bezig gehouden met het opstellen van een akkoord. EBV heeft de rapporten en adviezen van haar juridische adviseurs aan de bewindvoerders toegestuurd, welke door de bewindvoerders zijn bestudeerd en van commentaar zijn voorzien.

Vanwege een mogelijke regeling met de leveranciers van de omvormers zijn deze werkzaamheden opgeschort.

6.1 Exploitatie / zekerheden

Verslag 1

N.v.t.

6.2 Financiële verslaglegging

Verslag 1

Op 27 december 2019 is de voorlopige jaarrekening over 2018 bij de Kamer van Koophandel gedeponereerd. De jaarrekening over 2019 is niet gedeponereerd.

6.3 Werkzaamheden voortzetten onderneming

Verslag 1

Op dit moment onderzoekt EBV of zij haar crediteuren een akkoord kan aanbieden. Indien zij daartoe overgaat, zullen de bewindvoerders ter vergadering waarop de raadpleging en stemming over akkoord plaatsvindt over dat akkoord een verslag uitbrengen. In dat kader hebben de bewindvoerders zich de afgelopen periode bezig gehouden met het analyseren van het concept ontwerpakkoord, de kans van slagen en de financiering daarvan. Zij hebben daarover herhaaldelijk contact met het bestuur gehad, vragen gesteld en observaties gedeeld. EBV werkt aan een aangepast akkoord. De crediteuren van EBV worden geïnformeerd zodra hier meer duidelijkheid over bestaat.

Verslag 2: Ook in de huidige verslagperiode hebben bewindvoerders contact met het bestuur gehad over het concept akkoord, de kans van slagen en de financiering daarvan. In afwachting van een mogelijke minnelijke regeling met de leverancier van de omvormers zijn deze werkzaamheden, om kosten te besparen, opgeschort.

Doorstarten onderneming

Verslag 1

N.v.t.

6.4 Beschrijving

Verslag 1

6.5 Verantwoording

Verslag 1

6.6 Opbrengst

Verslag 1

6.7 Boedelbijdrage

Verslag 1

N.v.t.

6.8 Werkzaamheden doorstarten onderneming

Verslag 1

N.v.t.

7. Rechtmatigheid

7.1 Boekhoudplicht

Verslag 1

Vooralsnog zijn er geen aanwijzingen die aanleiding geven om onderzoek te doen naar het bestuur, de boekhoudplicht en/of eventueel paulianeuze transacties.

7.2 Depot jaarrekeningen

Verslag 1

De jaarrekening over het boekjaar 2018 is op 27 december 2019 gedeponeed, maar niet vastgesteld.

7.3 Goedkeuringsverklaring accountant

Verslag 1

7.4 Stortingsverplichting aandelen

Verslag 1

7.5 Onbehoorlijk bestuur

Verslag 1

7.6 Paulianeus handelen

Verslag 1

7.7 Toelichting rechtmatigheid

Verslag 1

7.8 Werkzaamheden rechtmatigheid

Verslag 1

8. Crediteuren

8.1 Boedelvorderingen

Verslag 1

- Salaris bewindvoerders: PM

8.2 Pref. vord. van de fiscus

Verslag 1

n.v.t.

8.3 Pref. vord. UWV

Verslag 1
n.v.t.

8.4 Andere pref. crediteuren

Verslag 1
Er hebben zich nog geen preferente crediteuren gemeld.

8.5 Aantal concurrente crediteuren

Verslag 1
11

8.6 Bedrag concurrente crediteuren

Verslag 1
€ 11.441.930,18

8.7 Verwachte wijze van afwikkeling

Verslag 1

8.8 Werkzaamheden crediteuren

Verslag 1
In overleg met de advocaat van EBV zijn de crediteuren aangeschreven en op de hoogte gesteld van de verlening van de voorlopige surseance van betaling.

Verslag 2: Gedurende de verslagperiode zijn de bekende schuldeisers van EBV door haar advocaat aangeschreven in verband met het indienen van vorderingen bij de bewindvoerders en de stemming over de verlening van definitieve surseance van betaling. Daaropvolgend hebben diverse crediteuren vorderingen bij de bewindvoerders ingediend, waarvan sommige niet exact overeen kwamen met de administratie van EBV. Hierover hebben de bewindvoerders met EBV en de desbetreffende crediteur gecorrespondeerd, zodat de bewindvoerders een duidelijk en volledig overzicht van de crediteuren van EBV hebben. De crediteuren die bij volmacht wensten te stemmen over de verlening van definitieve surseance van betaling en hun volmacht aan de bewindvoerders ter kennisname toestuurd, zijn bestudeerd. Voor zover deze volmachten niet aan de vereisten voldeden is hierover met betrokkenen gecorrespondeerd zodat zij rechtsgeldig een stem konden uitbrengen.

Ook hebben de bewindvoerders ten behoeve van de crediteuren een verslag en een stemadvies over de verlening van definitieve surseance van betaling opgesteld en aan de schuldeisers toegestuurd. Ter zitting stemde een meerderheid van de schuldeisers bij volmacht voor een definitieve verlening van de surseance van betaling, waarna de rechtbank aan EBV definitieve surseance van betaling verleende voor een periode van anderhalf jaar, ingaande op 17 juli 2020.

9. Procedures

9.1 Naam wederpartijen

Verslag 1

Zie 1.2.

9.2 Aard procedures

Verslag 1

9.3 Stand procedures

Verslag 1

9.4 Werkzaamheden procedures

Verslag 1

10. Overig

10.1 Plan van aanpak

Verslag 1

Bij beschikking van 17 juli 2020 is bepaald dat de bekende schuldeisers en EBV door de griffier bij brieven worden opgeroepen om te verschijnen in de raadkamer van de rechtbank op 30 september 2020 te 10.00 uur teneinde te stemmen over de verlening van de definitieve surseance van betaling. Indien de schuldeisers voor de verlening van de definitieve surseance van betaling stemmen, zal EBV haar schuldeisers vermoedelijk een akkoord aanbieden. In dat geval zullen bewindvoerders de crediteuren nader informeren over het indienen van hun vorderingen, de stemming over het akkoord en het verdere verloop van de surseance van betaling.

In de komende verslagperiode zullen de bewindvoerders zich vermoedelijk bezig houden met (i) het verifiëren van door schuldeisers (ingediende) vorderingen, (ii) het volgen van de ontwikkelingen met betrekking tot en het analyseren van het ontwerpakkoord, en (iii) het opstellen van een verslag over het ontwerpakkoord.

Verslag 2: Gedurende de verslagperiode is aan EBV definitieve surseance van betaling verleend.

EBV heeft de leverancier van de omvormers aansprakelijk gesteld en uitgenodigd een voorstel voor een minnelijke regeling te doen. EBV is op dit moment in afwachting van een voorstel van de leverancier van de omvormers. De vervolgwerkzaamheden zullen afhankelijk zijn van dat voorstel en EBV's reactie daarop. EBV en de bewindvoerders zullen zich de komende verslagperiode in ieder geval bezig houden met het werken aan een aangepast akkoord en de financiering daarvan (inclusief de financiering van de kosten gedurende de surseance).

10.2 Termijn afwikkeling

Verslag 1

Zie 10.1

10.3 Indiening volgend verslag

Verslag 1

10.4 Werkzaamheden overig

Verslag 1