

VERSLAG NR. 17 EX ARTIKEL 73A FAILLISEMENTSWET d.d. 28 januari 2008

=====

Inzake	: Faillissement InfraXS Energy B.V. h/o Energy XS
Rechter-Commissaris	: mr. A.H. Veldmaat-Wansink
Curatoren	: mr. R. Mulder en mr. N. Hijmans
Faillissementsnummer	: F 250/2003
Datum voorlopige surséance van betaling	: 15 augustus 2003
Datum faillissement	: 18 augustus 2003

=====

Algemeen

Dit verslag dient tot het verschaffen van informatie aan belanghebbenden ex artikel 73a Fw. Aan dit verslag kunnen geen rechten worden ontleend. Dit verslag wordt gepubliceerd op de website van InfraXS Energy B.V.: www.energyxs.com en van Pot Jonker Seunke Advocaten: www.pjsadvocaten.nl

In dit verslag wordt slechts melding gemaakt van nieuwe gegevens ten opzichte van de vorige verslagen.

4. Financieringsstructuur

4.1 Garanties

Aan garanties staat op dit moment een bedrag van € 9.000,-- uit.

7. Huurovereenkomst

Met ingang van 1 juli 2007 wordt een gedeelte van de zesde verdieping van het pand te Almelo aan de Stadionlaan 50 gehuurd.

8. Procedures tegen E.ON Benelux N.V.

8.1 Hoger beroep Gerechtshof Amsterdam Paulianaprocedure 2,7 mio

E.ON Benelux N.V. is in hoger beroep gekomen tegen haar veroordeling tot betaling van de somma van 2,7 mio. Op 22 november 2007 heeft E.ON de zogenaamde memorie van grieven genomen. De zaak staat op de rol van 31 januari 2008 voor memorie van antwoord curatoren.

8.2 Bodemprocedure curatoren tot onder meer primair vergoeding van het tekort in de boedel van EnergyXS

De bodemprocedure van curatoren tegen E.ON Benelux N.V. waarbij primair betaling wordt gevorderd van het bedrag van de schulden van EnergyXS voor zover deze niet door vereffening van de overige baten kunnen worden voldaan staat op de rol van 5 maart 2008 voor conclusie van antwoord E.ON. Deze procedure is op 12 december 2007 door de Rechtbank Amsterdam gevoegd met de zogenaamde renvooiprocedure tussen partijen die in eerste instantie liep bij de Rechtbank Haarlem. Deze renvooiprocedure staat op de rol van 5 maart 2008 voor eis tot verificatie. E.ON Benelux N.V. stelt een vordering te hebben op EnergyXS ten bedrage van € 17.552.611,12, + p.m. welke vordering door curatoren wordt betwist. Gelet op de verwevenheid van beide procedures is, in overleg tussen partijen, besloten om beide procedures (aansprakelijkheidsprocedure en renvooiprocedure) door dezelfde Rechtbank te laten beslechten. Naar verwachting zal het nog geruime tijd duren voordat in deze gevoegde procedures uitspraken zullen volgen.

10. Overzicht activa

10.1 Saldo faillissementsrekeningen

Het saldo op de diverse faillissementsrekeningen van EnergyXS bedraagt per 31 december 2007:
€ 12.091.906,25

Een financieel verslag is aan dit verslag gehecht.

10.2 Inschatting totaal te realiseren actief

Curatoren kunnen op dit moment geen inschatting maken van het totaal te realiseren actief. De hoogte van het totaal te realiseren actief zal onder meer afhangen van de incasso van de resterende uitstaande debiteuren en de uitkomst van de lopende procedures, met name tegen E.ON.

10.3 Debiteuren

- a. In de periode 18 augustus 2003 tot en met 31 december 2007 is door de boedel een bedrag aan debiteuren ontvangen van € 13.164.324,59. In de onderhavige verslagperiode is een bedrag van € 13.198,07 geïncasseerd. Van de ontvangen betalingen dient nog een nader te bepalen bedrag aan transportvergoedingen aan Netbeheerders te worden afgedragen. Opmerking verdient dat het in dit geval alleen gaat om de transportkosten voor de zogenaamde groenklanten [consumenten en de klein zakelijke markt] en dus niet om de grijsklanten [groot zakelijk].
- b. Per 31 december 2007 staat op de afnemers van EnergyXS een totaalbedrag van € 1,01 mio open. Dit bedrag betreft in totaal 26 debiteuren. De uitstaande vorderingen worden voor 90 % betwist in verband met schadeclaims. Curatoren zullen hun incassopogingen voortzetten. De procedure tegen Hotel New York is, tijdens een comparatie van partijen, tegen betaling door

Hotel New York van € 50.000,= (de hoofdsom was € 59.741,=) geschikt. De procedure tegen Waterschap Noorderzijlvest (hoofdsom € 112.508,=) loopt nog.

11. Passiva

11.1 Algemeen

De stand met betrekking tot de totale crediteurenpositie is als volgt en is niet gewijzigd ten opzicht van het verslag nr. 16:

- Lijst 1: voorlopig erkende preferente crediteuren (2)	€ 8.984.120,92
---	----------------

Verder zijn de volgende concurrente crediteuren erkend:

- Lijst 2: erkende concurrente crediteuren (6836)	€ 14.177.892,58
- Lijst 2a: voorwaardelijk erkende concurrente crediteuren (1)	€ 416.382,02

En zijn de volgende crediteuren betwist:

- Lijst 3: betwiste crediteuren (7)	€ 27.654.073,01

Totaal	€ 51.232.468,53

Opmerking verdient dat met één crediteur (Siemens) overeenstemming is bereikt omtrent vermindering van de ingediende vordering. De afspraken zullen nog in een vaststellingsovereenkomst worden vastgelegd, waarna de Rechtbank zal worden gevraagd om de vordering voor het aldus verminderde bedrag te erkennen. De overige renvooprocedures, behoudens de renvooprocedure met E.ON Benelux N.V., liggen op dit moment stil in verband met overleg tussen partijen.

11.2 Boedelschulden

De tot op heden gemaakte boedelschulden zijn gespecificeerd in het financieel verslag, waarbij een nadere specificatie is gegeven van de diverse kosten.

In de procedure curatoren EnergyXS/TenneT heeft op 15 januari 2008 pleidooi plaatsgevonden bij het Gerechtshof Amsterdam. De datum van het arrest is vooralsnog bepaald op 28 februari 2008.

Curatoren zijn verder in overleg met de grootste netbeheerders om te bepalen welk bedrag aan transportkosten alsnog aan de netbeheerders dient te worden afgedragen. Dit betreft de door de boedel geïncasseerde transportkosten van de zogenaamde groenklanten (zie tevens 10.3 sub a).

Bij brief d.d. 5 november 2007 heeft de advocaat van de ABN Amro Bank aanspraak gemaakt op terugbetaling van de somma van € 1.073.092,78, zijnde het bedrag dat de bank op basis van het vonnis van de Rechtbank Amsterdam d.d. 21 februari 2007 aan de boedel heeft voldaan inclusief rente. Hoewel het vonnis van de Rechtbank d.d. 21 februari 2007 onherroepelijk is geworden, meent de bank dat zij onverschuldigd aan de boedel heeft voldaan, althans dat de boedel jegens de bank onrechtmatig heeft gehandeld. Die onverschuldigde betaling respectievelijk onrechtmatige daad zou met name daarin zijn gelegen dat de boedel een schikking met Trianel willens en wetens in de procedure tegen ABN Amro Bank zou hebben verzwegen. De boedel zou in de visie van de bank een bedrag ad € 625.000,= aldus dubbel hebben ontvangen. Bij brief d.d. 23 november 2007 heeft de advocaat van de boedel iedere aansprakelijkheid van de hand gewezen. Curatoren hebben de schikking in een faillissementsverslag van 11 juli 2005 geopenbaard, terwijl zij verder in de procedure de door de Rechtbank verzochte informatie heeft verstrekt. De bank heeft er vanaf gezien om op deze informatie in de procedure te reageren, waarna de Rechtbank de vorderingen van de boedel grotendeels heeft toegewezen. De bank heeft er vervolgens ook vanaf gezien om in hoger beroep te komen. Naar het oordeel van curatoren bestaat er geen aanleiding om tot terugbetaling over te gaan.

11.3 Preferente schuldenlast

De preferente schuldenlast aan de Belastingdienst ad vooralsnog € 8.933.805 is nog niet verminderd. Met de Belastingdienst vindt nog steeds overleg plaats. De bezwaarschriften dienen nog te worden afgewikkeld. Verder dienen nog afrekeningen OB en REB plaats te vinden.

11.4 Concurrente schuldenlast

Verwezen wordt naar het gestelde onder 11.1.

Bij vonnis d.d. 15 augustus 2007 heeft de rechtbank Haarlem in de renvooiprocedure tussen E.ON Benelux N.V. en curatoren zich onbevoegd verklaard van de vordering in de hoofdzaak kennis te nemen en de zaak verwezen in de stand waarin zij zich bevindt naar de rechtbank Amsterdam, sector civiel, zulks overeenkomstig de tussen partijen gemaakte afspraken. Die procedure is gevoegd met de onder 8.2 genoemde procedure bij de rechtbank Amsterdam. De zaak staat op de rol van 5 maart 2008 (zie verder 8.2).

Bij vonnis d.d. 19 december 2007 heeft de rechtbank Haarlem in de renvooiprocedure tussen Waterschap Noorderzijlvest en curatoren zich onbevoegd verklaard van de vordering in de hoofdzaak kennis te nemen en de zaak verwezen in de stand waarin zij zich bevindt naar de rechtbank Groningen, sector civiel, zulks overeenkomstig de tussen partijen gemaakte afspraken. Die procedure zal dan worden gevoegd met de incassoprocedure tegen Waterschap Noorderzijlvest bij de rechtbank Groningen. De zaak is inmiddels door curatoren aangebracht bij de rechtbank Groningen en staat op de parkeerrol van 2 april 2008.

De status van een drietal nagekomen crediteuren (totaal zo'n € 140.000,=) zal nader moeten worden gezien.

12. Vooruitzichten voor crediteuren

12.2 Gelet op de hoogte van het inmiddels gerealiseerde actief enerzijds en de schuldenlast anderzijds, achten curatoren het op dit moment niet onwaarschijnlijk dat de boedelcrediteuren en de preferente crediteuren volledig betaald kunnen worden en dat aan de concurrente crediteuren te zijner tijd een uitkering kan worden gedaan. De hoogte van het uitkeringspercentage aan concurrente crediteuren is niet bekend. Curatoren zullen crediteuren op de hoogte houden via de berichtgeving op de website: www.energyxs.com.

13. Nog te verrichten werkzaamheden

13.1 Korte opsomming van de nog te verrichten werkzaamheden:

Incasseren eindafrekeningen klanten, voortzetten hoger beroep TenneT/eventueel vervolgen procedure Main, voeren bodemprocedure tegen E.ON, voeren hoger beroep E.ON pauliana procedure, voeren overleg met de belastingdienst, voeren renvooiprocedures.

13.2 Verwachting omtrent de voor afwikkeling benodigde tijd:

Nog niet bekend.

14. Gewerkte uren

14.1 Deze verslagperiode [1 oktober 2007 t/m 31 december 2007]:

mr. R. Mulder	42 uur en 18 minuten
mr. N. Hijmans	36 uur en 48 minuten
mr. D. Schelvis	1 uur en 24 minuten
mr. K. Roskam	57 uur en 24 minuten
mw E. Stroot	25 uur en 6 minuten

14.2 Cumulatief t/m 31 december 2007:

mr. R. Mulder	1.780 uur en 54 minuten
mr. N. Hijmans	1137 uur en 12 minuten
mr. E.A. Cremers	61 uur en 42 minuten
mr. W. Schmidt	18 uur en 6 minuten
mr. S.M. van Elst	28 uur en 18 minuten

mr. S.H.G. Swennen	12 minuten
mr. M. Langhout	30 uur en 42 minuten
mr. D. van de Berg	24 uur
mr. K. Roskam	99 uur en 42 minuten
mr. D. Schelvis	1 uur en 24 minuten
mw J. van Straaten	13 uur en 54 minuten
mw M.W.J.M. Gooijers	3 uur en 48 minuten
dhr K. van den Berg	2 uur en 6 minuten
mw E. Stroot	115 uur en 30 minuten
G.H.H Kerkhof	1 uur

Mede namens mr. N. Hijmans,

R. Mulder
curator

Bijlagen