

OPENBAAR FAILLISEMENTSVERSLAG (ex artikel 73a Fw)

Verslagdatum: 4 april 2017

Nummer: 8

Schuldenaren:	ETAM GROEP RETAIL B.V. ETAM GROEP HOLDING B.V. Oostweg 2 (Etam Groeplaan) 2723 RH ZOETERMEER De gefailleerde vennootschappen worden hierna aangeduid als respectievelijk “Retail” en “Holding” of gezamenlijk als “Etam groep”.
Insolventienummers:	Surseance: S.09.15.12 (Retail) Surseance: S.09.15.13 (Holding) Faillissement: F.09.15.233 (Retail) Faillissement: F.09.15.234 (Holding)
Data uitspraken:	Surseance: donderdag 9 april 2015 Faillissement: dinsdag 21 april 2015
Curatoren (tot 21 april 2015 bewindvoerders):	mr M.J.H. Vermeeren mr F.Th.P. van Voorst
Rechter-commissaris:	mr R. Cats

Activiteiten onderneming:	Damesmode (retail)
Omzetgegevens:	Het boekjaar van de gefailleerde vennootschappen loopt van 1 augustus tot en met 31 juli. Uit de administratie van gefailleerden blijken de volgende geconsolideerde netto omzetten: <ul style="list-style-type: none"> - 2014/2015: € 94.331.000 (zes maanden) - 2013/2014: € 199.086.000 - 2012/2013: € 218.793.000 - 2011/2012: € 231.016.000 - 2010/2011: € 238.016.000 - 2009/2010: € 233.585.000 NB. tot en met boekjaar 2012/2013 betreft het de geconsolideerde cijfers van moedermaatschappij

Dit openbaar faillissementsverslag dient uitsluitend ter informatie aan de belanghebbenden. Aan dit openbaar faillissementsverslag kunnen geen rechten worden ontleend. Niets in dit verslag kan worden geïnterpreteerd als een erkenning van aansprakelijkheid en/of als afstand van enig recht.

	Sintra Investments B.V. Op 31 december 2013 heeft een overname en juridische fusie plaatsgevonden met een economische en fiscale effectieve datum van 1 augustus 2013 (zie onder 1.1). Vanaf die datum (boekjaar 2013/2014) betreft het de geconsolideerde cijfers van Holding.
Personeel gemiddeld aantal:	2000
Saldo einde verslagperiode:	<p><u>Verslag 1:</u> € 167.446,79. Daarnaast staan er nog bedragen op een derdengeldenrekening en op de bankrekening van de failliet.</p> <p><u>Verslag 2:</u> € 9.048.400,73. Daarnaast staan er nog bedragen op een derdengeldenrekening en op de bankrekening van de failliet.</p> <p><u>Verslag 3:</u> € 26.574.205,-. Ten laste van dit saldo dient de boedel nog diverse verplichtingen af te rekenen met banken en doorstarter. Naar verwachting bedragen deze verplichtingen circa € 11 tot 12 miljoen, zodat het werkelijke boedelactief substantieel lager is dan het genoemde saldo.</p> <p><u>Verslag 4:</u> € 24.802.618,- Ten laste van dit saldo dient de boedel nog diverse verplichtingen af te rekenen met banken en doorstarter. Naar verwachting bedragen deze verplichtingen circa € 11 tot 12 miljoen, zodat het werkelijke boedelactief substantieel lager is dan het genoemde saldo.</p> <p><u>Verslag 5:</u> € 24.566.511,- Ten laste van dit saldo dient de boedel nog diverse verplichtingen af te rekenen met banken en doorstarter. Naar verwachting bedragen deze verplichtingen circa € 11 miljoen, zodat het werkelijke boedelactief substantieel lager is dan het genoemde saldo.</p> <p><u>Verslag 6:</u> € 22.528.949,-. Ten laste van dit saldo dient de boedel nog ca. € 8.272.417,- af te dragen aan de banken en de doorstarter, zodat het werkelijke boedelactief ca. € 14.256.532,- bedraagt.</p>

	<p><u>Verslag 7:</u> € 14.547.502,-. Ten laste van dit saldo dient de boedel nog ca. € 250.000 af te dragen aan de doorstarter, zodat het werkelijke boedelactief lager is.</p> <p><u>Verslag 8:</u> € 13.714.728. <i>De in de vorige verslagen aangekondigde afdracht aan de doorstarter heeft plaatsgevonden (zie hieronder onder 6.3 e.v. en het tussentijds financieel verslag).</i></p>
--	--

Verslagperiode:	27 november 2016 tot en met 31 maart 2017
Bestede uren in verslag periode:	<p><u>Verslagperiode 1:</u> 1671,95 uur <u>Verslagperiode 2:</u> 976,35 uur <u>Verslagperiode 3:</u> 504,00 uur <u>Verslagperiode 4:</u> 459,35 uur <u>Verslag 5:</u> 418,65 uur <u>Verslag 6:</u> 356,7 uur <u>Verslag 7:</u> 258,25 uur <u>Verslag 8:</u> 189,10 uur</p>
Bestede uren totaal:	<i><u>Verslag 8:</u> 4518,20 uur. Voor een deel van de bestede uren is door derden een garantie afgegeven. De kosten hiervoor zijn vergoed aan de boedel. Zie hieronder onder 9.3.</i>

Inleiding

Dit openbaar faillissementsverslag is deels gebaseerd op informatie en mededelingen die zijn verkregen van bestuurders, medewerkers en betrokken derden, alsmede op financiële informatie die beperkt geverifieerd is. De curatoren kunnen de juistheid en volledigheid van de ontvangen informatie niet garanderen.

Additionele informatie kan tot nieuwe feiten of andere inzichten leiden. Dit betekent dat ook de in dit verslag opgenomen (financiële) gegevens op enig moment aangepast kunnen worden.

1. Inventarisatie

1.1 Directie en organisatie

Verslag 1:

Tot en met 31 december 2013 bestond de groep waartoe gefailleerden behoren uit de volgende vennootschappen:

Dit openbaar faillissementsverslag dient uitsluitend ter informatie aan de belanghebbenden. Aan dit openbaar faillissementsverslag kunnen geen rechten worden ontleend. Niets in dit verslag kan worden geïnterpreteerd als een erkenning van aansprakelijkheid en/of als afstand van enig recht.

- Sintra Investments B.V. (*destijds genaamd Etam Groep B.V.*), die bestuurder en (op één aandeel na) enig aandeelhouder was van:
 - Etam Groep Holding B.V. (*destijds genaamd Etam Holding B.V.*), die bestuurder en enig aandeelhouder was van:
 - Etam Groep Retail B.V. (*destijds genaamd Miss Etam B.V.*)
 - Promiss Holding B.V., die bestuurder en enig aandeelhouder was van:
 - Promiss B.V.
 - Etam Retail Services B.V.
 - Etam Groep Direct B.V.

Op 31 december 2013 heeft Sintra Investments B.V. haar aandelen in Promiss Holding B.V., Etam Retail Services B.V. en Etam Groep Direct B.V. overgedragen aan Etam Groep Holding B.V. Direct daarna heeft een juridische fusie plaatsgevonden tussen Etam Groep Retail B.V. als verkrijgende vennootschap en Promiss Holding B.V., Promiss B.V., Etam Retail Services B.V. en Etam Groep Direct B.V. als verdwijnende vennootschappen. De transactie en fusie vonden plaats per economische en fiscale effectieve datum 1 augustus 2013. De aard en achtergrond van de transactie en fusie zullen nog nader worden onderzocht.

Per 31 december 2013 is de juridische structuur derhalve als volgt:

- Sintra Investments B.V., die (op één aandeel na) enig aandeelhouder is van:
 - Etam Groep Holding B.V., die enig bestuurder en enig aandeelhouder is van:
 - Etam Groep Retail B.V.

De aandelen in Sintra Investments B.V. zijn in handen van de familie Korijn. Deze familie is vanaf de oprichting in 1923 eigenaar geweest van de Etam groep. Tot en met 31 december 2013 was de familie ook vertegenwoordigd in het bestuur.

Op 1 januari 2014 is in Holding een nieuw bestuur en een raad van commissarissen aangesteld. Sinds 1 januari 2015 is de heer F.H. van Peski enig bestuurder van Holding. Het managementteam bestaat uit zes personen. Er is één commissaris, te weten de heer J.J. Becker.

Verslag 2:

De aard en achtergrond van de transactie en fusie per 31 december 2013 zijn een onderwerp van het oorzaken- en rechtmatigheidsonderzoek.

1.2 Winst en verlies

Verslag 1:

Het boekjaar van de gefailleerde vennootschappen loopt van 1 augustus tot en met 31 juli.

Uit de administratie van gefailleerden blijken de volgende geconsolideerde netto resultaten:

- 2014/2015: - € 8.957.000 (zes maanden)
- 2013/2014: - € 7.266.000
- 2012/2013: - € 5.667.000
- 2011/2012: € 132.000
- 2010/2011: - € 3.330.000
- 2009/2010: € 4.315.000

NB: tot en met boekjaar 2012/2013 betreft het de geconsolideerde cijfers van moedermaatschappij Sintra Investments B.V. Op 31 december 2013 heeft een overname en juridische fusie plaatsgevonden met een economische en fiscale effectieve datum van 1 augustus 2013 (zie onder 1.1). Vanaf die datum (boekjaar 2013/2014) betreft het de geconsolideerde cijfers van Holding.

Verslag 2:

De financiële administratie is een onderwerp van het oorzaken- en rechtmatigheidsonderzoek.

1.3 Balanstotaal

Verslag 1:

Uit de administratie van gefailleerden blijken de volgende geconsolideerde balanstotalen:

- 31 januari 2015: € 31.088.000
- 31 juli 2014: € 33.740.000
- 31 juli 2013: € 30.920.000
- 31 juli 2012: € 34.490.000
- 31 juli 2011: € 35.176.000
- 31 juli 2010: € 34.021.000

NB: tot en met boekjaar 2012/2013 betreft het de geconsolideerde cijfers van moedermaatschappij Sintra Investments B.V. Op 31 december 2013 heeft een overname en juridische fusie plaatsgevonden met een economische en fiscale effectieve datum van 1 augustus 2013 (zie onder 1.1). Vanaf die datum (boekjaar 2013/2014) betreft het de geconsolideerde cijfers van Holding.

Verslag 2:

De financiële administratie is een onderwerp van het oorzaken- en rechtmatigheidsonderzoek.

1.4 Lopende procedures

Verslag 1:

Ten tijde van de surseance van betaling liepen er vijf arbeidsrechtelijke procedures. In één daarvan is voor datum faillissement een beschikking afgegeven. Twee zittingen zijn op

verzoek van beide partijen tijdens de surseance tot nader order aangehouden. Het betreffen procedures die door Etam Groep Retail B.V. ingesteld zijn. Indien de gedaagde(n) de curatoren verzoekt/verzoeken de gedingen over te nemen, zijn de curatoren voornemens aan die oproeping geen gehoor te geven. Het betreft immers verzoeken tot ontbinding van arbeidsovereenkomsten, terwijl deze overeenkomsten vanwege het faillissement op 21 april 2015 zijn opgezegd.

Voorts liep er een verzoekschrift procedure bij de rechtbank Lelystad, sector kanton, waarin Etam en één van haar verhuurders een gezamenlijk verzoek hadden gedaan tot het toestaan van een afwijkend huurbeding. Dit verzoek is vanwege het faillissement namens beide verzoekers ingetrokken.

1.5 Verzekeringen

Verslag 1:

Gefailleerden hebben de gebruikelijke verzekeringen. Nu de doorstart een feit is, zullen de curatoren alle verzekeringen – behoudens de BCA-polis – beëindigen en waar mogelijk een verzoek doen tot restitutie van vooruitbetaalde premie.

Verslag 2:

Gefailleerden hadden de gebruikelijke verzekeringen. De curatoren hebben alle verzekeringen – behoudens de BCA-polis – beëindigd per 1 mei 2015 (effectieve datum doorstart) en de verzekeraars verzocht eventuele vooruitbetaalde premies te restitueren. De opbrengst van gerestitueerde bedragen bedraagt tot op heden € 61860,35.

Verslag 3:

Gefailleerden hadden de gebruikelijke verzekeringen. De curatoren hebben alle verzekeringen – behoudens de BCA-polis – beëindigd per 1 mei 2015 (effectieve datum doorstart) en de verzekeraars verzocht eventuele vooruitbetaalde premies te restitueren. De opbrengst van gerestitueerde bedragen bedraagt tot op heden € 84571,-.

Verslag 5:

De opbrengst van gerestitueerde bedragen bedraagt tot op heden € 101.573,64.

1.6 Huur

Verslag 1 t/m 4:

Hoofdkantoor en distributiecentrum

Het hoofdkantoor en distributiecentrum te Zoetermeer werden gehuurd van een stichting die behorend vennoot is van een commanditaire vennootschap. De doorstarter heeft een nieuwe huurovereenkomst gesloten voor het distributiecentrum en circa twee/derde deel van het hoofdkantoor te Zoetermeer. De curatoren hebben het deel van de kantooruimte, dat niet aan de doorstarter wordt verhuurd, bezemschoon opgeleverd aan de verhuurder. De

kantoorinventaris is deels verkocht aan de doorstarter en deels via een internetveiling (zie paragraaf 3.6 van dit verslag).

Winkels

Daarnaast worden er circa 200 zelfstandige winkelruimtes gehuurd van ongeveer 90 verschillende verhuurders en is er sprake van ongeveer 20 'shop-in-shop' winkels in V&D vestigingen. Het grootste deel van de winkels – ongeveer 130 – zijn Miss Etam winkels. De rest van de winkels en de shop-in-shop winkels zijn Promiss winkels.

Opzegging huurovereenkomsten winkels

De huurovereenkomsten voor de zelfstandige winkelruimtes zijn opgezegd, behoudens 19 locaties, waarvoor een verzoek is gedaan tot indeplaatsstelling. Tevens heeft een aantal verhuurders de huurovereenkomst opgezegd. De curatoren zijn met de doorstarter overeengekomen dat de 20 shop-in-shops bij V&D worden voortgezet.

Overgenomen winkels

Voor 82 winkels, waarvan de huur was opgezegd door de curatoren, is de doorstarter een nieuwe huurovereenkomst aangegaan.

In 19 gevallen hebben de curatoren en de doorstarter een beroep gedaan op indeplaatsstelling. Voor 12 van deze 19 winkels is inmiddels een nieuwe huurovereenkomst gesloten. In vier gevallen is het indeplaatsstellings-verzoek ingetrokken. Één procedure loopt nog. In twee gevallen is het indeplaatsstellingsverzoek afgewezen. Tegen één van deze twee afwijzingen was hoger beroep ingesteld, maar dit beroep is ingetrokken na een regeling voor tijdelijke voortzetting van het gebruik door de doorstarter via een onderhuurconstructie. Iedere succesvolle indeplaatsstelling levert de boedel een succesfee op. De tot op heden gerealiseerde fee bedraagt € 222.365,-.

In totaal zet de doorstarter op dit moment 96 winkels voort (exclusief shop-in-shops).

Verslag 7:

In de laatste lopende procedure is in eerste aanleg het indeplaatsstellingsverzoek afgewezen. Vervolgens is een regeling getroffen, die onder meer inhoudt dat de doorstarter een alternatieve locatie van dezelfde verhuurder gaat huren en dat de boedel een vergoeding ontvangt van € 40.000,-.

Verslag 8:

De hiervoor genoemde regeling met de doorstarter ten aanzien van de laatste lopende procedure is verrekend in de eindafrekening tussen de boedel en de doorstarter en derhalve betaald.

Verslag 1 t/m 4:

Kort geding Enschede

In één geval, locatie H.J. van Heekplein 52 te Enschede, heeft de verhuurder in kort geding ontruiming gevorderd, doch deze vordering is afgewezen bij vonnis van 31 juli 2015 (zaaknummer 4295909 CV EXPL 15-6081). De Voorzieningenrechter oordeelde dat sprake is van bedrijfsoverdracht, waarbij de wezenlijke kenmerken van de Etam-formule gehandhaafd blijven. De verhuurder heeft niet aannemelijk gemaakt dat de doorstarter als opvolgend huurder niet aan haar verplichtingen zal voldoen. Vervolgens oordeelde de Voorzieningenrechter dat de opzegging van de huurovereenkomst door de verhuurder op de dag van de faillietverklaring te voorbarig was en misbruik van recht opleverde. De verhuurder had eerst met de curatoren in overleg moeten treden. Als zij dat had gedaan had zij van de curatoren kunnen vernemen dat plannen bestonden voor een doorstart en indeplaatsstelling. Een week na faillissement hebben de curatoren de verhuurders hierover schriftelijk geïnformeerd. Conclusie is dat de verhuurder misbruik heeft gemaakt van haar opzeggingsbevoegdheid en de vordering tot ontruiming wordt afgewezen. Tegen de verhuurder van deze locatie is ook een bodemprocedure aanhangig waarin de curatoren indeplaatsstelling vorderen, alsmede een verklaring voor recht dat de verhuurder geen beroep toekomt op haar huuropzegging.

Oplevering winkels

De doorstarter heeft gedurende de opzegtermijn gebruik gemaakt van de winkels van gefailleerde, die niet betrokken zijn in de doorstart. De winkels zijn door de doorstarter in verschillende tranches opgeleverd aan de curatoren, waarna de curatoren de winkels hebben opgeleverd aan de verhuurders. De doorstarter betaalt de boedel een aanvullende vergoeding vanwege het gebruik van de winkels gedurende de opzegtermijn.

Voor vijf winkels is oplevering door de curatoren aan de verhuurders per 1 juli overeengekomen, zodat hiervoor over de maand juli geen boedelschuld is ontstaan vanwege de verschuldigde huur. Twee winkels zijn met instemming van de verhuurder opgeleverd per 15 juli, hetgeen twee weken boedelschuld scheelt. De overige winkels zijn door de curatoren aan de verhuurders bezemschoon opgeleverd per het einde van de opzegtermijn, meestal 31 juli 2015.

Met vier verhuurders zijn in het kader van de vervroegde oplevering (ter beperking van boedelschulden) tevens afspraken gemaakt over het achterlaten van de (in die gevallen waardeloze) inventaris 'om niet'. Hiermee zijn ontruimingskosten bespaard. In twee gevallen is de winkelinventaris verkocht aan de verhuurder. De overige verhuurders hadden hier geen interesse in, zodat het overgrote deel van de winkelinventarissen is verkocht via een internetveiling (zie paragraaf 3.6 van dit verslag).

Bijzondere afspraak locatie Demer 25-27 te Eindhoven

Een bijzonder geval is de winkel aan de Demer 25-27 te Eindhoven. De verhuurder heeft voor het faillissement k€ 75 (excl. BTW) geboden voor casco oplevering. Deze overeenkomst is met machtiging van de rechter-commissaris gestand gedaan door de curatoren. Vervolgens hebben partijen de overeenkomst (opnieuw) met machtiging van de rechter-commissaris in die zin gewijzigd, dat bezemschoon wordt opgeleverd (in plaats van casco), waar tegenover staat dat de vergoeding is teruggebracht van k€ 75(excl. BTW) tot k€ 69.696,- (incl. BTW). Dit bedrag is inmiddels ontvangen op de boedelrekening.

Onderhuur

Ten slotte is sprake van 16 onderhuurders. Zij zijn geïnformeerd over het eindigen van de hoofdhurovereenkomst. De onderhuurders zijn verzocht de tot aan het einde van huurovereenkomst verschuldigde huurtermijnen te betalen op de boedelrekening. De onderhuurders hebben inmiddels overeenkomsten gesloten met de betreffende hoofdverhuurder danwel de locatie ontruimd. Dit punt is derhalve, behoudens de incasso, afgerond.

Verslag 7:

De incasso bij onderhuurders is afgerond. Zie paragraaf 4.1 van dit verslag.

1.7 Oorzaak faillissement

Verslag 1 tot en met 4:

De curatoren zijn gestart met hun onderzoek naar de oorzaken van het faillissement. Als oorzaken zijn genoemd de algemene teruggang – gemeten in omzet – van de vraag naar dameskleding en de toegenomen concurrentie. In hoeverre deze twee oorzaken ook in deze faillissementen een rol spelen, is onderwerp van nader onderzoek.

De curatoren zullen bij het oorzaken- en rechtmatigheidsonderzoek grotendeels de opzet van het ‘Protocol oorzakenonderzoek voor complexe faillissementen’ van mr. R.J. Schimmelpenninck (Tvi 2008/20) volgen. Het onderzoek bestaat uit drie fasen:

In de eerste fase zal het onderzoek zich richten op de feitelijke gang van zaken en de ontwikkelingen binnen de onderneming in met name de laatste vijf jaar voor het faillissement. De administratie van de vennootschappen zal worden bestudeerd en de curatoren zullen gesprekken voeren met diverse betrokkenen. Dit onderzoek zal tevens de rol van bestuurders, commissarissen, aandeelhouders, banken, accountants en andere betrokkenen omvatten. De eerste fase zal worden afgesloten met een beschrijving van de feiten in een Concept Feitenrapport.

In de tweede fase van het oorzakenonderzoek formuleren de curatoren op basis van de feiten in het Concept Feitenrapport conclusies ten aanzien van de oorzaken van het faillissement,

waaronder conclusies over de verhouding tussen de interne en externe oorzaken. Vervolgens stellen de curatoren het Oorzakenrapport op, dat uit een feitelijk deel en een beoordelend deel zal bestaan. Dit rapport, of een samenvatting daarvan, wordt gepubliceerd als een openbaar verslag, tenzij de curatoren dat op dat moment nog niet wenselijk vinden.

Na afronding van oorzakenonderzoek, treedt de derde fase in, waarin de vraag van civiele aansprakelijkheid aan de orde komt. Op basis van de uitkomsten van het oorzakenonderzoek dienen de curatoren zich een oordeel te vormen over de vraag of wellicht sprake is van onbehoorlijk bestuur en of dit een belangrijke oorzaak is van het faillissement, dan wel, of er personen zijn die anderszins verwijtbare gedragingen hebben verricht, waarvoor zij jegens de boedel of de gezamenlijke schuldeisers aansprakelijk zijn. Indien dit het geval blijkt te zijn, zullen de curatoren in het belang van de gezamenlijke crediteuren over moeten gaan tot aansprakelijkstelling. Overigens zullen de curatoren zich in beginsel onthouden van uitspraken in het openbaar over aansprakelijkheid van de betrokkenen.

Het onderzoek bevindt zich thans in de eerste fase. De curatoren hebben vrijwel alle recente (oud)leden van de directie en de raad van commissaris, alsmede de aandeelhouder gesproken.

Verslag 5:

Komende periode worden de laatste gesprekken gevoerd, met betrokkenen bij de banken en mogelijk één of meer crediteuren. De curatoren streven er naar de eerste onderzoeksfase komende verslagperiode af te ronden.

Verslag 6:

De (voorlopig) laatste gesprekken staan gepland in augustus, september en oktober 2016. De curatoren streven er naar de eerste onderzoeksfase komende verslagperiode af te ronden.

Verslag 7:

De (voorlopig) laatste gesprekken staan thans gepland in december 2016 en januari en februari 2017. De curatoren streven er naar de eerste onderzoeksfase komende verslagperiode af te ronden.

Verslag 8:

De (voorlopig) laatste gesprekken staan thans gepland op 11 en 13 april 2017. De curatoren streven er naar de eerste onderzoeksfase komende verslagperiode af te ronden.

Werkzaamheden

Verslag 1: 174,1

Verslag 2: 1,9 uur

Verslag 3: 0 uur

Verslag 4: 7,1

Verslag 5: 0 uur
Verslag 6: 1,2 uur
Verslag 7: 0 uur
Verslag 8: 5,7 uur

NB. De werkzaamheden die verband houden met het oorzaken- en rechtmatigheidsonderzoek worden verantwoord onder hoofdstuk 7.

2. Personeel

2.1 Aantal ten tijde van het faillissement

Verslag 1:

Ten tijde van het uitspreken van het faillissement waren er circa 2.000 werknemers in dienst van Etam (circa 1.050 fte). Circa 300 (circa 230 fte) hiervan zijn werkzaam op het hoofdkantoor, de overige 1.700 (circa 820 fte) werknemers verrichten verkoopwerkzaamheden in de winkelfilialen.

2.2 Aantal in jaar voor het faillissement

Verslag 1:

In december 2014 waren er circa 2.100 werknemers in dienst; circa 300 op het hoofdkantoor en 1.800 in de winkelfilialen.

2.3 Datum ontslagaanzegging en overige toelichting

Verslag 1:

Op 9 april 2015, de dag van het verlenen van de surseance van betaling, zijn de zogeheten community managers in een bijeenkomst geïnformeerd. Deze community managers hebben vervolgens het winkelpersoneel binnen hun gebied geïnformeerd.

Vanaf de dag na de surseance zijn de werknemers een paar keer per week door onder meer zogeheten Q&A's op de hoogte gehouden van de ontwikkelingen. In deze Q&A's zijn veel voorkomende vragen zoveel mogelijk beantwoord.

In de surseance periode hebben ook gesprekken plaatsgevonden met het FNV en CNV over de ontstane situatie. Op 21 april 2015, de dag dat het faillissement is uitgesproken, zijn de bonden over het faillissement geïnformeerd en is gelijktijdig de melding op grond van de artikelen 3 en 4 lid 1 en 2 van de Wet Melding Collectief Ontslag gedaan. Ook is de Ondernemingsraad geïnformeerd.

Nu de lonen niet vanuit de boedel doorbetaald konden worden, hebben de curatoren het personeel met een videoboodschap over het faillissement geïnformeerd en op 21 april 2015

ontslag aangezegd. De rechter-commissaris heeft machtiging gegeven voor deze opzegging van de arbeidsovereenkomsten. De formele ontslagaanzegging is op dezelfde dag per brief gedaan.

Ook met het UWV is in een vroegtijdig stadium contact gezocht. De curatoren hebben het UWV uitgenodigd voor een bespreking over de opvang van de werknemers na het ontslag en over hoe de werknemers op een zo kort mogelijke termijn een beroep op de loongarantieregeling kunnen doen. Gezien het aantal betrokken werknemers hebben de curatoren, het UWV en de HR-afdeling van Etam het bevorderen van de aanvragen via “de procedure verkorte aanvraag vordering grote werkgever” besproken. Hierdoor is het mogelijk geweest reeds in de eerste week van mei 2015 een voorschot te betalen. In dit eerste voorschot is naast een maandsalaris het vakantiegeld begrepen, waardoor de werknemers hierover eerder dan gebruikelijk konden beschikken. Bijzondere posten (zoals kilometerdeclaraties) worden in de eindafrekening betaald.

De curatoren hebben op de voor Etam gebruikelijke wijze en waar noodzakelijk gebruik gemaakt van uitzendkrachten.

Verslag 2:

De werknemers die niet in dienst zijn getreden bij de doorstarter, hebben als eerste (in de eerste week van juni) hun salarissen over mei 2015 ontvangen. Eerder hadden zij al voorschot ontvangen, zie het eerste faillissementsverslag.

Inmiddels is het UWV doende de eindafrekeningen op te maken waarin de vakantietoeslag vanaf 1 april 2015 tot de einddatum van het dienstverband en alle bruto en netto vergoedingen hoe ook genaamd opgenomen zijn.

Verslag 3:

In de derde verslagperiode heeft het UWV vrijwel alle eindafrekeningen opgemaakt. Inmiddels heeft het UWV dan ook haar eerste vorderingen ingediend (zie hoofdstuk 8, crediteuren).

Daarnaast zijn er contacten geweest met diverse werknemers die bezwaren hadden tegen hun eindafrekening en is de juistheid van deze bezwaren onderzocht. De komende verslagperiode wordt een tweede nota van het UWV verwacht op basis van terechte bezwaren.

Verslag 4:

In de vierde verslagperiode hebben nog correcties plaatsgevonden op basis van bezwaren van diverse werknemers. Het UWV heeft haar vorderingen bij de curatoren ingediend (zie hoofdstuk 8, crediteuren). Het UWV heeft nog geen afrekening van de pensioenverplichting ingediend.

Verslag 6:

Het UWV heeft nog geen afrekening van de pensioenverplichting ingediend.

Verslag 7:

UWV heeft haar vordering met betrekking tot pensioenverplichting ingediend.

Werkzaamheden

Verslag 1: 138,6 uur

Verslag 2: 23,95 uur

Verslag 3: 18,15 uur

Verslag 4: 37,6 uur

Verslag 5: 7,45 uur

Verslag 6: 5,45 uur

Verslag 7: 1 uur

Verslag 8: 3,65 uur

3. Activa

ONROERENDE ZAKEN

3.1 Beschrijving

3.2 Verkoopopbrengst

3.3 Hoogte hypotheek

3.4 Boedelbijdrage

De schuldenaren hebben geen onroerende zaken in eigendom.

BEDRIJFSMIDDELEN

3.5 Beschrijving

Verslag 1:

De bedrijfsmiddelen bestaan uit winkelinventarissen, de kantoorinventaris van het hoofdkwartier en de inrichting distributiecentrum.

3.6 Verkoopopbrengst

Kantoorinventaris hoofdkantoor

Verslag 2:

De kantoorinventaris is deels verkocht aan de doorstarter. De koopprijs voor deze inventaris was reeds in de koopovereenkomst in het kader van de doorstart gefixeerd op 110% van de getaxeerde liquidatiewaarde, hetgeen neerkomt op €114.317,50. De curatoren en de doorstarter stellen zich in dit kader op het standpunt dat ex artikel 37d Wet op de Omzetbelasting geen omzetbelasting is verschuldigd, nu de verkoop deel uitmaakt van de overdracht van de onderneming.

De resterende inventaris van het hoofdkantoor is verkocht via een internetveiling. De opbrengst na aftrek veilingkosten bedraagt ca. k€ 22, exclusief BTW.

Winkelinventarissen

Verslag 2:

Met sommige verhuurders zijn ter beperking van boedelschulden afspraken gemaakt over vervroegde oplevering, waarbij de curatoren de (in die gevallen waardeloze) inventaris ‘om niet’ hebben achtergelaten. In twee gevallen is de winkelinventaris verkocht aan de verhuurder. De koopprijzen bedroegen k€ 3,5 en k€ 25, exclusief BTW.

Het overgrote deel van de winkelinventarissen is verkocht via een internetveiling. De opbrengst na aftrek veilingkosten bedraagt k€ 35, exclusief BTW.

Met de verkoop van de winkelinventaris zijn tevens de winkels bezemschoon opgeleverd, waardoor geen hiervoor geen boedelschulden zijn ontstaan (zie paragraaf 1.6 van dit verslag).

3.7 Boedelbijdrage

Zie doorstart (paragraaf 6.3 van dit verslag).

3.8 Bodemvoorrecht fiscus

Verslag 1:

De in het kader van het bodemvoorrecht relevante fiscale schuld overtreft de waarde van de bodemzaken, terwijl de schuld aan de pandhouder naar alle waarschijnlijkheid niet betaald kan worden uit het ‘vrij boedelactief’. De curatoren oefenen derhalve ex artikel 57 lid 3 Fw voor alle bodemzaken de rechten uit van de fiscus.

VOORRADEN / ONDERHANDEN WERK

3.9 Beschrijving

Verslag 1:

De voorraden bestaan uit kleding in de winkels en het distributiecentrum. De kostprijswaarde op datum surseance bedroeg circa M€ 20.

3.10 Verkoopopbrengst

3.11 Boedelbijdrage

Zie voortzetten (paragraaf 6.1 van dit verslag) en doorstart (paragraaf 6.3 van dit verslag).

ANDERE ACTIVA

3.12 Beschrijving

Verslag 1:

Goodwill, waaronder onder meer wordt begrepen het recht om zich als voortzetter van de activiteiten van de Etam Groep uit te geven, het recht om de werknemers van de Etam Groep een aanbod te doen tot indiensttreding, de rechten van de Etam groep terzake haar handelsnamen (waaronder Miss Etam en Promiss), IE-rechten, domeinnamen en de daaraan gekoppelde e-mailadressen, telefoon- en faxnummers, de administratieve organisatie en de commerciële administratie van de Etam groep.

Gebleken is dat Sintra Investments B.V. rechthebbende is van het merendeel van de aan de Etam groep gelieerde domeinnamen en merkrechten. Op deze rechten rust een derdenpandrecht ten gunste van de bancaire financiers van de Etam groep, ING Bank N.V. en ABN AMRO Bank N.V. Sintra Investments B.V. is in het kader van de doorstart bereid gevonden mee te werken aan onderhandse overdracht van deze rechten aan de doorstartende partij.

3.13 Verkoopopbrengst

Zie doorstart (paragraaf 6.3 van dit verslag).

Werkzaamheden

Verslag 1: 76,35 uur

Verslag 2: 117,20 uur

Verslag 3: 33,2 uur

Verslag 4: 37,6 uur

Verslag 5: 43,95 uur

Verslag 6: 57,5 uur

Verslag 7: 17,7 uur

Verslag 8: 11,8 uur

4. Debiteuren

4.1 Omvang debiteuren

Verslag 1:

Retail heeft enkele vorderingen op partijen met wie zij samenwerkt. Het openstaande bedrag per faillissementsdatum bedroeg circa M€ 1,8. EtamGroep heeft pandrechten verstrekt op deze vorderingen. De rechtsgeldigheid daarvan wordt onderzocht (zie ook paragraaf 4.4).

Verslag 2:

Retail heeft enkele vorderingen op partijen met wie zij samenwerkt. Het openstaande bedrag per faillissementsdatum bedroeg circa M€ 1,8. De vorderingen zijn verpand aan ABN AMRO

Bank en ING Bank (zie paragraaf 5.3 van dit verslag). De curatoren hebben met de banken afgesproken dat de curatoren de debiteuren incasseren tegen een boedelbijdrage van 10% conform de separatistenregeling.

Verslag 5:

Naast voormelde handelsdebiteuren is sprake van vorderingen op onderhuurders (zie paragraaf 1.6 van dit verslag). In de koopovereenkomst met de doorstarter zijn afspraken gemaakt over de betaling van huurpenningen door de doorstarter aan de boedel. Tevens is overeengekomen dat de doorstarter gerechtigd is om de onderhuurpenningen te incasseren over de periode dat zij verplicht is voor die locatie de hoofdhuurpenningen aan de boedel te betalen. Omdat de te vorderen bedragen deels toekomen aan de doorstarter en deels aan de boedel, zijn afspraken gemaakt met de doorstarter over de incasso van de vorderingen op de onderhuurders. De doorstarter factureert (voor zover dat nog niet was gedaan) en incasseert de vorderingen op onderhuurders, behoudens ten aanzien van twee onderhuurders die uitsluitend een bedrag aan de boedel verschuldigd zijn. Namens de curatoren is een verklaring verstrekt dat bevrijdend aan de doorstarter kan worden betaald. De door de doorstarter ontvangen bedragen die zien op periodes waarvoor de doorstarter geen hoofdhuur aan de boedel betaalt en dus aan de boedel toekomen worden vervolgens meegenomen in de afrekening tussen de boedel en de doorstarter.

Verslag 6:

Alle onderhuurders die aan de boedel moesten betalen – die niet zelf al de huur hadden betaald of waarvoor de boedel de doorstarter heeft belast en de doorstarter het incassorisico draagt – hebben betaald. Bij één onderhuurder dient de boedel nog contractuele boete en incassokosten te incasseren.

Verslag 7:

Met voornoemde laatste onderhuurder is een regeling getroffen. Daarmee is de incasso bij onderhuurders volledig afgerond.

4.2 Opbrengst

Verslag 4:

Tot op heden is een bedrag ontvangen van € 2.247.531. Dit bedrag dient nog te worden toegerekend aan pre-faillissementsdebiteuren en boedeldebiteuren.

Verslag 6:

De debiteuren bestaan hoofdzakelijk uit verkooppartners (zoals V&D, Wehkamp, Otto en Zalando). Van het totaal geïncasseerde bedrag van €2.247.531 betreft het voor een bedrag van € 940.366 (verpande) pre-faillissementsdebiteuren. Het resterende bedrag van € 1.306.451 betreft omzet gedurende de voorzettingperiode. Deze omzet is verantwoord in

hoofdstuk 6 van dit verslag. Daarnaast is een bedrag van € 229.953 geïncasseerd bij onderhuurders. Dit bedrag dient nog te worden toegerekend aan pre-faillissementsdebiteuren en boedeldebiteuren. Zie voorts het financieel verslag.

4.3 Boedelbijdrage

De curatoren hebben met de banken afgesproken dat de curatoren de debiteuren incasseren tegen een boedelbijdrage van 10% conform de separatistenregeling.

4.4 Eventuele overdrachts-/verpandingsverbod

Hiervan is vooralsnog niet gebleken.

Werkzaamheden

Verslag 1: 7,9 uur

Verslag 2: 10,03 uur

Verslag 3: 2,35 uur

Verslag 4: 9,2 uur

Verslag 5: 9,6 uur

Verslag 6: 11,5 uur

Verslag 7: 10,45 uur

Verslag 8: 1,5 uur

5. Bank / Zekerheden

5.1 Vordering van bank(en)

Verslag 1:

Gefailleerden hadden voorheen een kredietfaciliteit bij ABN Amro Bank N.V. en ING Bank N.V. van in totaal M€ 40. In 2013 is de kredietfaciliteit verlaagd naar M€ 20, waarna de kredietfaciliteit eind 2014 weer is verhoogd (in stappen) naar uiteindelijk M€ 25. De banken hebben vooralsnog gezamenlijk een vordering ingediend van per faillissementsdatum € 15.708.082,66 (exclusief rente en kosten). Dit bedrag bestaat uit een rekening-courant krediet van € 12.246.725,34 en een garantie-obligovan € 3.461.357,32.

5.2 Leasecontracten

Verslag 1:

Er worden auto's geleased bij drie verschillende leasemaatschappijen. Een heftruck wordt gehuurd. Daarnaast zijn er leasecontracten voor kantoorapparatuur. Alle leasecontracten staan op naam van Sintra Investments B.V.

Verslag 2:

Een deel van de leasecontracten is overgenomen door de doorstarter. De andere leasecontracten zijn beëindigd. De betrokken leaseobjecten zijn geretourneerd.

5.3 Beschrijving zekerheden

Verslag 1 en 2:

Verpanding van inventaris, voorraden, vorderingen op derden en IE-rechten (waarvan het merendeel toebehoort aan Sintra Investments B.V.) aan de ABN AMRO Bank en ING Bank. De voorlopige conclusie van de curatoren is dat de pandrechten bestaan. De vraag of gronden bestaan voor aantasting van de rechtsgeldigheid van de pandrechten, is een onderwerp in het oorzaken- en rechtmatigheidsonderzoek. Hiervoor bestaan vooralsnog overigens geen aanwijzingen.

5.4 Separatistenpositie

5.5 Boedelbijdragen

Zie doorstart (paragraaf 3.7 van dit verslag) en debiteuren (paragraaf 4.3 van dit verslag).

5.6 Eigendomsvoorbehoud

Verslag 1:

Diverse leveranciers hebben een beroep gedaan op een vermeend eigendomsvoorbehoud. De curatoren hebben deze aanspraken beoordeeld en besprekingen gevoerd met deze partijen.

In drie gevallen is uitdrukkelijk een eigendomsvoorbehoud overeengekomen.

De curatoren nemen het standpunt in dat in andere gevallen eigendomsvoorbehoud is uitgesloten in de inkoopvoorwaarden van de failliet.

Etam heeft op bijna al haar (inkoop)orders haar inkoopvoorwaarden van toepassing verklaard. Deze inkoopvoorwaarden van Etam vormen een onderdeel (hoofdstuk 10) van de leveranciershandleiding die aan iedere leverancier is toegezonden. In deze inkoopvoorwaarden staat vermeld dat de eigendom van de (geleverde) goederen reeds bij levering op Etam is overgegaan. Ook worden in deze inkoopvoorwaarden de toepasselijkheid van enige algemene voorwaarden door Etam uitdrukkelijk van de hand gewezen. Tot op heden hebben de curatoren bij vrijwel alle leveranciers het standpunt ingenomen dat er geen sprake is van een overeengekomen eigendomsvoorbehoud. Aan leveranciers met een geldig bevonden eigendomsvoorbehoud is een regeling voorgesteld als hierna vermeld onder 5.7.

Verslag 2:

Aan leveranciers met een geldig eigendomsvoorbehoud is een regeling voorgesteld (zie het eerste faillissementsverslag). Nagenoeg alle leveranciers hebben de aangeboden regeling aanvaard.

Twee (aan elkaar gelieerde) leveranciers hebben het voorstel niet geaccepteerd en zijn een procedure gestart jegens de curatoren. Zie paragraaf 9.3 voor de stand van deze procedure.

5.7 Reclamerechten

Verslag 1:

Diverse leveranciers hebben een beroep gedaan op een (vermeend) recht van reclame. De curatoren hebben deze aanspraken beoordeeld en besprekingen gevoerd met deze partijen.

De curatoren hebben ten eerste onderzocht of het recht van reclame tijdig is ingeroepen. In samenwerking met NTAB en de administratie van Etam is berekend wat de kostprijswaarde was van de door deze leveranciers wel geleverde maar niet aan hen betaalde voorraden, die op datum van het inroepen van het recht van reclame nog bij Etam aanwezig waren (in de winkels en/of in het distributiecentrum). Vervolgens is op dezelfde wijze berekend wat de kostprijswaarde was van de betreffende voorraden, maar dan per ultimo 30 april 2015.

De curatoren hebben getracht zoveel als mogelijk schikkingen te treffen met de leveranciers.

Bij de aangeboden schikkingsvoorstellen dienden de curatoren rekening te houden met de doorstart per effectieve datum 1 mei 2015. Er is een onderscheid gemaakt tussen de goederen die tot en met 30 april 2015 zijn verkocht door de boedel en de goederen die met ingang van 1 mei 2015 nog aanwezig waren. De curatoren zijn bereid, in het kader van een regeling ten aanzien van de verkochte voorraden, vanaf datum inroepen recht van reclame tot en met 30 april 2015 70% van de kostprijswaarde te vergoeden. Ten aanzien van de per 1 mei 2015 aanwezige en onder het recht van reclame vallende voorraad is de doorstarter bereid 50% van de kostprijswaarde aan te bieden. De boedel staat buiten deze 50%-regeling.

Inmiddels heeft een zeer aanzienlijk deel van de leveranciers met een rechtsgeldig ingeroepen recht van reclame de voorstellen van de curatoren en doorstarter aanvaard.

Verslag 2:

Aan leveranciers die een geldig beroep hebben gedaan op recht van reclame is een regeling voorgesteld (zie het eerste faillissementsverslag). Nagenoeg alle leveranciers hebben de aangeboden regeling aanvaard.

5.8 Retentierechten

Verslag 1:

Vier crediteuren hebben een beroep gedaan op retentierecht. Met al deze partijen zijn afspraken gemaakt, waarna de goederen zijn vrijgegeven.

Werkzaamheden

Verslag 1: 272,65 uur

Verslag 2: 123,88 uur

Verslag 3: 59,05 uur

Verslag 4: 40 uur

Verslag 5: 50,60

Verslag 6: 32,45 uur

Verslag 7: 6,8 uur

Verslag 8: 2,4 uur

6. Doorstart / voortzetten onderneming

VOORTZETTEN

6.1 Exploitatie / zekerheden

Verslag 1:

In het belang van een doorstart is de onderneming voortgezet en zijn afspraken gemaakt met leveranciers om de voortzetting mogelijk te maken.

6.2 Financiële verslaglegging

Verslag 4:

De omzet gedurende de voortzettingsperiode bedraagt ca. € M 13 tot 14 (incl. BTW). Voor de verdeling van deze omzet zijn vooraf afspraken gemaakt tussen de boedel en de banken, aan wie de aangetroffen voorraden was verpand. Uitgangspunt daarbij is dat de verkoop geschiedde door de banken en kwalificeerde als een executieverkoop op grond van 3:251 BW. De gerealiseerde omzet is onder meer aangewend voor betalingen aan leveranciers met eigendomsvoorbeholden of recht van reclame op basis van de overeengekomen regeling (zie paragraaf 5.4 van dit verslag). Voorts is gedurende de voortzettingsperiode extra voorraad ingekocht, ter voorkoming van (te) lege winkels. In de verdeling tussen boedel en pandhouders is voorts rekening gehouden met de kosten van retouren, giftcards en dwangcrediteuren. Een belangrijke nog onbeantwoorde vraag in dit kader is of over de verkochte voorraden BTW dient te worden afgedragen. De curatoren en banken stellen zich voorsnog op het standpunt dat geen BTW verschuldigd is, omdat sprake is van een executieverkoop. Voor de boedel resteert (uitgaande van de juistheid van het standpunt ten aanzien van de BTW) naar alle waarschijnlijkheid uiteindelijk een opbrengst van € M 5 tot 5,5.

De curatoren verwijzen voorts naar de voorlopige financiële verslaglegging die aan dit verslag is gehecht.

Verslag 6:

Zie voor de verdere verantwoording paragraaf 6.4 van dit verslag.

DOORSTART

6.3 Beschrijving

Verslag 1:

Het proces rondom de doorstart is als volgt – kort weergegeven – verlopen.

Vrijwel direct na het verlenen van de surseance op 9 mei hebben de, toen nog, bewindvoerders, in goed overleg met pandhouders ABN Amro Bank en ING Bank, opdracht gegeven aan KPMG Corporate Finance om het reeds aangevangen verkoopproces voor de onderneming voort te zetten en te verder begeleiden.

Het verkoopproces heeft bestaan uit de volgende fases:

- a. De voorbereidende fase (de eerste week na 9 april 2015), waarin de al bestaande online dataroom verder is gevuld;
- b. De toelatingsfase, waarin van partijen die niet al voor het uitspreken van de surseance toegang hadden tot de dataroom een ‘toegangsfee’ ter hoogte van € 5.000,-- en een te restitueren bedrag ter hoogte van € 20.000,-- is gevraagd. Na betaling hiervan en na het tekenen van de procesvoorwaarden (hierna: “NDA”) is aan die partijen toegang verleend tot de dataroom;
- c. Een eerste selecterende fase, waarin aan partijen op hun verzoek nadere informatie is verschaft en aan hen de mogelijkheid is gegeven om een eerste bieding te doen. Naar aanleiding van de in totaal acht biedingen is aan partijen een aantal vragen gesteld. Deze vragen betroffen onder meer het verkrijgen van duidelijkheid over het bod (prijs, aantal over te nemen winkels, aantal over te nemen werknemers, et cetera), het verkrijgen van een globaal inzicht in hun businessplan en de vraag hoe en waar vandaan de koopsom en de exploitatie na een doorstart zou worden gefinancierd. Deze fase heeft geduurd tot omstreeks 20 april 2015;
- d. Een tweede selecterende fase, waarin gesproken is met een aantal partijen (die op dat moment de beste biedingen hadden gedaan) en waarin aan die partijen de mogelijkheid is gegeven om te spreken met het management team;
- e. Een slotfase vanaf maandagavond 27 april 2015, waarin aan de drie hoogste bidders de mogelijkheid werd gegeven om uiterlijk op dinsdag 28 april 2015 een finaal onvoorwaardelijk bod te doen. In overleg met de banken en met toestemming van de rechter-commissaris is de definitieve keuze vervolgens gevallen op FIPH B.V., die het beste bod had gedaan. Hierbij is onder meer rekening gehouden met de hoogte van het

bod, het aantal over te nemen winkels en werknemers, het businessplan en wijze waarop de koopsom en de exploitatie na een doorstart worden gefinancierd. De bereikte overeenstemming is vervolgens uitgewerkt in een koopovereenkomst.

6.4 Verantwoording

Verslag 6:

De afrekeningen met de banken en de doorstarter voor de voortzettingsperiode en de doorstart zijn opgesteld. De curatoren hebben de rechter-commissaris om goedkeuring voor deze afrekeningen verzocht. De rechter-commissaris is van oordeel dat de afrekeningen het slotstuk zijn van transacties waarvoor reeds goedkeuring is verleend en dat daarvoor formeel gezien geen goedkeuring vereist is. Vanwege het belang van de afrekeningen heeft de rechter-commissaris wel gemeend zich daaromtrent te moeten laten adviseren. Op verzoek van de rechter-commissaris heeft de heer G. Lekx, voormalig accountant, onderzoek gedaan naar de afrekeningen, waartoe hij aan hem verstrekke en door hem opgevraagde stukken heeft onderzocht en gesprekken heeft gevoerd met de curatoren en de door hen ingeschakelde accountant. De heer Lekx heeft op 15 juli 2016 verslag uitgebracht aan de rechter-commissaris. Zijn conclusie luidt als volgt:

“De administratie van de boedel Etam is omvangrijk en complex door de (terechte) handhaving van de bankrekeningen van gefailleerde bij ING en ABN AMRO. Omvangrijk omdat de activiteiten in eerste instantie voor rekening van de boedel en vervolgens voor rekening van de doorstart zijn voortgezet en complex omdat de mutaties op deze geldrekeningen toegerekend moesten worden aan boedel, banken en doorstart.

De overgelegde beschrijving van het administratieve proces, de toelichting en de notities op de overgelegde financiële stukken en de door mij vastgestelde administratieve verbanden tussen de verschillende afrekeningen maken duidelijk dat financieel/administratief de boedel in control was.

Daarnaast ben ik van mening dat u gegeven de thans namens curatoren overgelegde informatie en de door mij verrichte werkzaamheden in staat bent uw goedkeuring te geven aan de afrekeningen en het financieel overzicht.”

De rechter-commissaris meent dat de heer Lekx kan worden gevolgd in diens conclusie en derhalve dat de afrekeningen met de banken en de doorstarter aansluiten op hetgeen in de desbetreffende overeenkomsten is overeengekomen en als zodanig correct zijn, alsmede dat het door de curatoren opgestelde financiële overzicht voldoende overzichtelijk is.

6.5 Opbrengst

Zie paragraaf 6.6 van dit verslag.

6.6 Boedelbijdrage

Verslag 1:

De definitieve opbrengst is nog afhankelijk van enkele factoren, waaronder claims van derden in verband met pandrechten, eigendomsvoorbeholden, recht van reclame en wordt thans geschat op circa M€ 12-14. Een verantwoording volgt in een volgend verslag.

Verslag 2:

De curatoren verwachten in het derde verslag te kunnen berichten over deze kwesties en daarmee over de definitieve opbrengst van zowel de voortzetting van de onderneming als van de doorstart. De curatoren zien thans geen redenen om terug te komen op de in het eerste verslag te vinden inschatting van de opbrengst (circa M€ 12-14).

Verslag 3:

De curatoren verwijzen naar de voorlopige financiële verslaglegging die aan dit verslag is gehecht.

Verslag 4:

De afrekeningen van de koopovereenkomst, tussen (i) de boedel en de doorstarter en (ii) de boedel en de banken, zijn nagenoeg rond en worden eind januari 2016 besproken met de rechter-commissaris. Voor vrijwel alle afrekenposten geldt dat deze ofwel definitief zijn ofwel dat hiervoor de systematiek van afrekening definitief is. In globale termen is voor de voorraad 50% van de kostprijswaarde betaald, hetgeen tot een koopsom heeft geleid van ca. € M 6. Dit bedrag komt vrijwel volledig toe aan de pandhouder. De boedel ontvangt (op basis van de verdelingen tussen boedel, banken en doorstarter) voor de voorraad ca. € 650k, voor de goodwill € M 1,8 en voor de kantoor- en winkelinventarissen ca. € 900k. De boedel ontvangt voorts vergoeding van ca. € M 5 vanwege de tijdelijke voortzetting door de doorstarter van een aantal winkels inclusief het personeel in die winkels. Naast de genoemde posten bestaan vele (kleinere) posten waarover tussen boedel, banken en doorstarter moest worden afgerekend.

De curatoren verwijzen voorts naar de voorlopige financiële verslaglegging die aan dit verslag is gehecht.

Verslag 8:

De curatoren hadden reeds overeenstemming bereikt met de banken over de finale afrekening over de voortzettingsperiode en van de doorstart (zie onder 6.4 van dit verslag). Recent hebben de curatoren tevens overeenstemming bereikt met doorstarter over de finale afrekening van de doorstart. De curatoren hebben steeds een bedrag onder zich gehouden, dat als zekerheid diende tot het moment dat de afrekening definitief was (zoals ook steeds vermeld in de kop van de faillissementsverslagen onder "Saldo einde verslagperiode"). Op basis van de finale afrekening heeft de boedel recent een bedrag van € 220.864,-

geretourneerd aan de doorstarter. Hiermee is ook de financiële afrekening van de doorstart tussen de boedel en de doorstarter afgerond.

Werkzaamheden

Verslag 1: 710,3 uur

Verslag 2: 305,62 uur

Verslag 3: 81,45 uur

Verslag 4: 169,85 uur

Verslag 5: 134,9 uur

Verslag 6: 45,45 uur

Verslag 7: 89,8 uur

Verslag 8: 31,1 uur

7. Rechtmatigheid

De curatoren zullen bij het oorzaken- en rechtmatigheidsonderzoek grotendeels de opzet van het 'Protocol oorzakenonderzoek voor complexe faillissementen' van mr. R.J. Schimmelpenninck (Tvl 2008/20) volgen.

Het onderzoek bevindt zich thans in de eerste fase. Zie paragraaf 1.7 van dit verslag.

7.1 Boekhoudplicht

In onderzoek.

7.2 Depot jaarrekeningen

Verslag 1:

Holding en Retail hebben gebruik gemaakt van de vrijstelling voor de deponering van jaarrekeningen conform artikel 2:403 lid 1 sub b BW. De financiële gegevens van alle vennootschappen behorende tot de Etam groep (zie 1.1) zijn voor (onder meer) de boekjaren 2012/2013, 2011/2012 en 2010/2011 opgenomen in de geconsolideerde jaarrekening van Sintra Investments B.V.

In dit kader is door Sintra Investments B.V. op 19 januari 2004 een verklaring ex artikel 2:403 lid 1 sub f BW gedeponerd voor Holding en op 30 november 2005 een zelfde verklaring voor Retail. Beide verklaringen zijn op grond van artikel 2:404 lid 1 BW ingetrokken met ingang van 31 december 2013. Deze intrekkingverklaringen zijn op 16 december 2013 voor Holding en op 30 december 2013 voor Retail gedeponerd.

Over het boekjaar 2013/2014 is een concept geconsolideerde jaarrekening Etam Groep Holding B.V. opgemaakt die niet definitief is vastgesteld. Ten tijde van de faillietverklaring was de deponeringstermijn voor deze jaarrekening nog niet verstreken. In de drie voorgaande jaren heeft Sintra Investments B.V. geconsolideerde jaarrekeningen tijdig gedeponerd.

<i>Jaar</i>	<i>Deponering</i>	<i>Publicatiedatum</i>	<i>Consequentie</i>
2012/2013	- geconsolideerde jaarrekening door Sintra Investments B.V. - instemmingsverklaring ex artikel 2:403 lid 1 sub b BW door Holding en Retail	22-7-2014 22-7-2014	Tijdig
2011/2012	- geconsolideerde jaarrekening door Sintra Investments B.V. - instemmingsverklaring ex artikel 2:403 lid 1 sub b BW door Holding en Retail	7-2-2013 7-2-2013	Tijdig
2010/2011	- geconsolideerde jaarrekening door Sintra Investments B.V. - instemmingsverklaring ex artikel 2:403 lid 1 sub b BW door Holding en Retail	15-10-2012 15-10-2012	Tijdig

7.3 Goedkeurende verklaring accountant

Verslag 1:

Over de boekjaren 2012/2013, 2011/2012 en 2010/2011 zijn de gedeponeerde geconsolideerde jaarrekeningen van Sintra Investments B.V., waarin de financiële gegevens van de gefailleerde vennootschappen zijn opgenomen, voorzien van goedkeurende controleverklaringen door de accountant.

7.4 Stortingsverplichting aandelen

Verslag 1:

Holding is opgericht in 1923 en Retail in 1974. Voor beide gefailleerde vennootschappen geldt derhalve dat een eventuele vordering uit hoofde van de volstortingsverplichting is verjaard. De curatoren zullen hier geen onderzoek naar verrichten.

7.5 Onbehoorlijk bestuur

In onderzoek.

7.6 Paulianeus handelen

In onderzoek.

7.7 (Overige) onrechtmatige gedragingen

In onderzoek.

Werkzaamheden

Verslag 1: 31,5 uur

Verslag 2: 97,62 uur

Verslag 3: 119,5 uur

Verslag 4: 110,8 uur

Verslag 5: 56,4 uur

Verslag 6: 133,15 uur

Verslag 7: 32,55 uur

Verslag 8: 4,65 uur

8. Crediteuren

8.1 Boedelvorderingen

Retail:

- UWV: € 6.123.382,93.
- Huur: € 3.656.908,78.

8.2 Preferente vorderingen van de fiscus

Retail:

- Ingediend: € 7.638.901,00.

Holding:

- Ingediend: € 5.819.110,00.

8.3 Preferente vorderingen van het UWV

Retail:

- € 3.548.967,44.

8.4 Andere preferente crediteuren

Retail:

- Tot op heden hebben 63 werknemers een vordering ingediend voor een totaal bedrag van circa € 1.037.572,41. Naast de vordering van debanken ad € 15.708.082,66 heeft voorts een tiental crediteuren aanspraak gemaakt op preferentie voor een totaal bedrag van € 121.994,76.

Holding:

Vordering ABN-AMRO bank € 15.708.082,66

8.5 Aantal concurrente crediteuren

Retail:

- Circa 510 crediteuren hebben een vordering ingediend.

Holding:

- Veertien crediteuren hebben een vordering ingediend.

8.6 Bedrag concurrente crediteuren

Retail:

- Circa M€ 27,2 ingediend.

Holding:

€ 25.095,89 ingediend Werkzaamheden

Verslag 1: 214,75 uur

Verslag 2: 199,14 uur

Verslag 3: 141,00 uur

Verslag 4: 36,2 uur

Verslag 5: 55,9 uur

Verslag 6: 28 uur

Verslag 7: 68,6 uur

Verslag 8: 102,3 uur

9. Procedures

9.1 Naam wederpartij(en)

9.2 Aard procedure

9.3 Stand procedure

Indeplaatsstellingsprocedure

Verslag 2:

De curatoren zijn procedures gestart tegen een aantal verhuurders die weigeren mee te werken aan indeplaatsstelling van de doorstarter als huurder van de winkelruimte. Zie tevens paragraaf 1.7 van dit verslag. De curatoren verwachten in een volgend verslag meer informatie te kunnen geven over de stand van zaken van deze procedures.

Verslag 6

Zie hierboven onder 1.6 “Overgenomen winkels”. De laatste lopende procedure over een inplaatsstelling staat op 19 augustus 2016 voor vonnis.

Verslag 7

In de laatste lopende procedure over een indeplaatsstelling is een regeling getroffen. Zie paragraaf 1.6 van dit verslag.

Procedure jegens leveranciers met eigendomsvoorbehoud en/of recht van reclame

Verslag 2 tot en met 5:

Twee (aan elkaar gelieerde) leveranciers hebben het voorstel niet geaccepteerd en zijn een procedure gestart jegens de curatoren. Zie tevens paragraaf 5.6 van dit verslag. De curatoren hebben in deze procedure op 30 september jl. geconcludeerd voor antwoord. Bij tussenvonnis van 14 oktober 2015 heeft de rechtbank een comparitie van partijen bevolen. Op 5 april 2016 heeft de comparitie na antwoord plaatsgevonden. De procedure is vervolgens op de rol van 27 april 2016 geplaatst voor vonnis.

Verslag 6

De Rechtbank Den Haag heeft op 20 april 2016 bij vervroeging vonnis gewezen in de procedure tussen Stitch c.s. en de curatoren Etam qq.

De Rechtbank Den Haag onderschrijft het standpunt van de curatoren van Etam ten aanzien van de met leveranciers getroffen regelingen. De curatoren hebben gedurende de voorlopige surseance van betaling en het opvolgend faillissement van Etam tot het moment dat de doorstart is gerealiseerd, het bedrijf van Etam voorlopig tijdelijk voortgezet, waarbij kleding en modeartikelen zijn verkocht.

De leveranciers met een rechtsgeldige goederenrechtelijke aanspraak op de betreffende verkochte zaken, hebben allen een regeling van de curatoren aangeboden gekregen, waarbij 70% van de kostprijswaarde van de betreffende verkochte zaken als vergoeding is aangeboden. Alle betrokken leveranciers met een goederenrechtelijke aanspraak, met uitzondering van twee leveranciers, hebben deze regeling geaccepteerd.

De curatoren hebben deze regeling aangeboden, omdat de leveranciers bij het terughalen van de betreffende zaken ook kosten zouden hebben moeten maken. Deze kosten zitten verdisconteerd in de aangeboden regeling van 70% van de kostprijswaarde. Bovendien vonden de curatoren het aannemelijk dat de verkoopopbrengst op andere plekken dan in de winkels van de failliet lager zou zijn.

De twee leveranciers die de regeling niet hebben geaccepteerd wensten 100% van de factuurwaarde betaald te krijgen. De rechter heeft dit afgewezen en in deze procedure geoordeeld dat de verarming/schade van deze leveranciers niet gelijk is aan de factuurwaarde van de betrokken zaken, maar dat bij de bepaling van de schade ook de kosten in aanmerking moeten worden genomen die deze leveranciers hadden moeten maken op het moment dat zij wel de betrokken zaken hadden teruggehaald. Het lijkt er daarmee op dat de vordering van

Stitch c.s. is toegewezen op de grondslag van ongerechtvaardigde verrijking (artikel 6:212 BW). In deze kwestie zijn deze kosten door de Rechtbank geschat op ca. 20,5% van de kostprijswaarde van de betrokken zaken.

Hoewel in de ogen van de curatoren de kosten niet op basis van artikel 6:97 BW hadden moeten worden geschat en in het geval ze worden geschat, de schatting hoger uit had moeten vallen, hebben de curatoren uit pragmatische overwegingen geen hoger beroep ingesteld.

Het vonnis is geanonimiseerd gepubliceerd op rechtspraak.nl onder nummer

ECLI:NL:RBDHA:2016:9398:

<http://uitspraken.rechtspraak.nl/inziendocument?id=ECLI:NL:RBDHA:2016:9398&keyword=ECLI%3aNL%3aRBDHA%3a2016%3a9398>.

Werkzaamheden

Verslag 1: 15,60 uur

Verslag 2: 20,06 uur

Verslag 3: 12,50 uur

Verslag 4: 30,10 uur

Verslag 5: 11,7 uur

Verslag 6: 1,6 uur

Verslag 7: 4 uur

Verslag 8: 1,1 uur

De doorstarter heeft een garantie afgegeven voor de kosten van de uren die worden besteed aan de indeplaatsstellingsprocedure. In een volgend verslag zullen deze uren nader worden gespecificeerd.

De banken hebben een garantie afgegeven voor de kosten die zijn gemoeid met de hierboven genoemde procedure tegen de leveranciers. In totaal gaat het om 113,25 uren. De boedel heeft deze uren conform de voor curatoren geldende tarieven in rekening gebracht bij de banken. Het betreft een bedrag van € 12.674,27 (exclusief kantoorkosten en BTW). Voorts heeft de boedel de aan Stitch betaalde schadevergoeding doorbelast aan de banken.

10. Overig

10.1 Termijn afwikkeling faillissement(en)

Hierover berichten de curatoren in een volgend verslag.

10.2 Plan van aanpak

Verslag 1:

De meest urgente zaken die acute aandacht van de curatoren nodig hadden zijn afgewikkeld of onder controle. Komende verslagperiode staat voornamelijk in het teken van (i) het afronden van de doorstart, (ii) de financiële verantwoording van de voortzetting en de doorstart, (iii) de fiscale verantwoording van de voortzetting en de doorstart, (iv) de afrekening met de pandhouders, (v) de afrekening met leveranciers met een geldig beroep op eigendomsvoorbehoud of recht van reclame, (vi) het te gelde maken van de resterende activa (vii) het monitoren van de debiteurenincasso en (viii) het aanvangen van de diverse onderzoeken naar de oorzaken van het faillissement en rechtmatigheid.

Verslag 2:

Komende verslagperiode staat voornamelijk in het teken van (i) de financiële verantwoording van de voortzetting en de doorstart, (ii) de fiscale verantwoording van de voortzetting en de doorstart, (iii) de afrekening met de pandhouders, (iv) het voortzetten van de debiteurenincasso, (v) het voortzetten van het oorzaken- en rechtmatigheidsonderzoek, (vi) het voeren van de aanhangige procedures.

Verslag 3:

Komende verslagperiode staat voornamelijk in het teken van (i) het afronden van de financiële verantwoording van de voortzetting en de doorstart, (ii) de fiscale verantwoording van de voortzetting en de doorstart, (iii) het afronden van de afrekening met de pandhouders, (iv) het voortzetten van de debiteurenincasso, (v) het voortzetten van het oorzaken- en rechtmatigheidsonderzoek, (vi) het voortzetten van de aanhangige procedures.

Verslag 4:

Komende verslagperiode staat voornamelijk in het teken van (i) het afronden van de financiële verantwoording van de voortzetting en de doorstart, (ii) de fiscale verantwoording van de voortzetting en de doorstart, (iii) het afronden van de afrekening met de pandhouders, (iv) het voortzetten van de debiteurenincasso, (v) het voortzetten van het oorzaken- en rechtmatigheidsonderzoek, (vi) het voortzetten van de aanhangige procedures.

Verslag 5:

Komende verslagperiode staat voornamelijk in het teken van (i) het afronden van de financiële verantwoording van de voortzetting en de doorstart, (ii) de fiscale verantwoording van de voortzetting en de doorstart, (iii) het afronden van de afrekening met de pandhouders, (iv) het voortzetten van de debiteurenincasso, (v) het voortzetten van het oorzaken- en rechtmatigheidsonderzoek, (vi) het voortzetten van de aanhangige procedures.

Verslag 6:

Komende verslagperiode staat voornamelijk in het teken van (i) de fiscale verantwoording van de voortzetting en de doorstart, (ii) het afronden van de afrekening met de banken en de doorstarters, (iii) het voortzetten van de debiteurenincasso, (iv) het voortzetten van het oorzaken- en rechtmatigheidsonderzoek, (v) het voortzetten van de aanhangige procedures.

Verslag 7

Komende verslagperiode staat voornamelijk in het teken van (i) de fiscale verantwoording van de voortzetting en de doorstart, (ii) het afronden van de afrekening met de doorstarter, (iii) het afronden van de debiteurenincasso, (iv) het voortzetten van het oorzaken- en rechtmatigheidsonderzoek, (v) het mogelijke hoger beroep in een indeplaatsstellingprocedure.

10.3 Indiening volgend verslag

Op of omstreeks 1 juli 2017.

Werkzaamheden

Verslag 1: 30,20 uur

Verslag 2: 75,35 uur

Verslag 3: 36,8 uur

Verslag 4: 26,00 uur

Verslag 5: 48,15 uur

Verslag 6: 40,4 uur

Verslag 7: 27,35 uur

Verslag 8: 24,9 uur