

**GECOMBINEERD OPENBAAR VERSLAG
EX ARTIKEL 73A FW INZAKE DE MCGREGOR FASHION GROUP**

VERSLAG NR. 11

inzake de faillissementen van:

Naam vennootschap	Datum surseance	Datum faillissement	Faillissementsnr.
Adam Menswear B.V.	10 juni 2016	28 juni 2016	C/13/16/292F
Cofi Maastricht B.V.	24 juni 2016	28 juni 2016	C/13/16/298F
Deno B.V.	24 juni 2016	28 juni 2016	C/13/16/294F
Emergo Sportswear B.V.	24 juni 2016	28 juni 2016	C/13/16/300F
Gaastra Holding Netherlands B.V.	n.v.t.	15 juli 2016	C/13/16/329F
Gaastra International Footwear B.V.	24 juni 2016	28 juni 2016	C/13/16/297F
Gaastra International Sportswear B.V.	24 juni 2016	28 juni 2016	C/13/16/302F
Gaastra Retail B.V.	24 juni 2016	28 juni 2016	C/13/16/295F
McGregor E-Store B.V.	24 juni 2016	28 juni 2016	C/13/16/296F
McGregor Fashion Group B.V.	24 juni 2016	28 juni 2016	C/13/16/301F
McGregor Fashion Group Holding B.V.	10 juni 2016	28 juni 2016	C/13/16/293F
McGregor Holding Netherlands B.V.	n.v.t.	15 juli 2016	C/13/16/328F
McGregor Retail B.V.	24 juni 2016	28 juni 2016	C/13/16/299F

Curatoren : **mr. M.R. van Zanten en mr. M.N. de Groot**

Rechter-commissaris : **mr. K.M. van Hassel**

Verslagperiode : **1 juli 2020 t/m 18 december 2020**

Datum verslag : **21 december 2020**

CMS Derks Star Busmann N.V.
Atrium Zuidtoren | Parnassusweg 737
NL-1077 DG Amsterdam
Nederland
cms.law

INHOUDSOPGAVE

1.	VOORAF	2
2.	DEBITEUREN	3
3.	FINANCIËLE AFREKENING TUSSEN DE BOEDEL VAN MCGREGOR FASHION GROUP EN DE BOEDEL VAN DONIGER FASHION GROUP	4
4.	RECHTMATIGHEID	4
5.	CREDITEUREN EN CONSOLIDATIE	11
6.	OVERIG	11
7.	PUBLICATIE OP DE WEBSITE	12

1. VOORAF

Dit is het elfde gecombineerde openbare verslag van de curatoren (de "**Curatoren**") in de faillissementen van Adam Menswear B.V. ("**Adam Menswear**"), Cofi Maastricht B.V. ("**Cofi Maastricht**"), Deno B.V. ("**Deno**"), Emergo Sportswear B.V. ("**Emergo Sportswear**"), Gaastra Holding Netherlands B.V. ("**Gaastra Holding Netherlands**"), Gaastra International Footwear B.V. ("**Gaastra International Footwear**"), Gaastra International Sportswear B.V. ("**Gaastra International Sportswear**"), Gaastra Retail B.V. ("**Gaastra Retail**"), McGregor E-Store B.V. ("**McGregor E-Store**"), McGregor Fashion Group B.V. ("**McGregor Fashion Group**"), McGregor Fashion Group Holding B.V. ("**McGregor Fashion Group Holding**"), McGregor Holding Netherlands B.V. ("**McGregor Holding Netherlands**") en McGregor Retail B.V. ("**McGregor Retail**"), hierna gezamenlijk: de "**MFG Vennootschappen**". De MFG Vennootschappen behoren alle tot de McGregor Fashion Group waarvan McGregor Fashion Group Holding aan het hoofd staat (de "**McGregor Fashion Group**").

Het verslag bestrijkt de periode van 1 juli 2020 t/m 18 december 2020 en dient in samenhang met de eerste tien verslagen te worden gelezen.

Voorzover in dit verslag geen melding wordt gemaakt van aangelegenheden die in het vorige faillissementsverslag werden vermeld, zijn deze aangelegenheden hetzij afgewikkeld dan wel hebben zich ten opzichte van de in het vorige faillissementsverslag vermelde stand van zaken geen vermeldenswaardige ontwikkelingen voorgedaan. In dit verslag worden de definities aangehouden zoals gebruikt in het eerste faillissementsverslag.

Gelet op de sterke onderlinge verwevenheid van de activiteiten van de MFG Vennootschappen en de reeds op 22 juli 2016 verkregen toestemming om de faillissementen geconsolideerd af te wikkelen, zal de openbare verslaglegging in de vorm van gecombineerde openbare verslagen plaatsvinden.

In dit verslag geven de Curatoren op vereenvoudigde wijze de huidige stand van zaken weer volgens de in Nederland geldende richtlijnen voor faillissementsverslaglegging.

De Curatoren benadrukken dat de informatie in dit verslag onderwerp is van nader onderzoek en (in belangrijke mate) is gebaseerd op door derden ter beschikking gestelde informatie en gedane mededelingen. In een later stadium kan blijken dat deze informatie

moet worden aangepast. Omtrent de volledigheid en juistheid van de in dit verslag opgenomen gegevens kan dan ook nog geen uitspraak worden gedaan.

Aan de reeds gepubliceerde openbare verslagen en/of volgende openbare verslagen kunnen geen rechten worden ontleend. Niets in de openbare verslagen kan worden geïnterpreteerd als een erkenning van aansprakelijkheid of als afstand van enig recht.

Bij de uitvoering van hun werkzaamheden maken de Curatoren gebruik van de juridisch (advies)diensten van CMS Derks Star Busmann N.V., CMS Cameron McKenna v.o.s. (Tsjechië), CMS Cameron McKenna Greszta (Polen), CMS Albiñana & Suárez de Lezo (Spanje) en CMS Hasche Sigle (Duitsland). Daarnaast worden/zijn de Curatoren bijgestaan door BVA Auctions B.V. ("**BVA**"), Insolresearch (boedelaccountant), Houlihan Lokey (Netherlands) B.V. (verkoopadviseur), Nederlands Taxatie- en Adviesbureau B.V. ("**NTAB**"), Value@Stake B.V. (persvoorlichter van de Curatoren), Meijburg&Co (belastingadviseur), Vistra Corporate Services Sp. Z.o.o. (Polen), Vistra Corporate Services S.r.o. (Tsjechië) en VAT Systems SAS (afwikkeling buitenlandse BTW-registraties)

Voorts hebben de Curatoren Limits Consulting B.V. de opdracht verstrekt de digitale administratie van de MFG Vennootschappen veilig te stellen. Tenslotte hebben de Curatoren aan BFI Global B.V. ("**BFI**"), Insolresearch en W. Satter (Claassen, Molenbeek en Partners) de opdracht verstrekt de oorzaken van het faillissement te onderzoeken, waarover meer in hoofdstuk 4 van dit verslag.

2. DEBITEUREN

2.1 Omvang debiteuren

Per 11 juli 2016 bedroeg de debiteurenportefeuille van de MFG Vennootschappen EUR 5.166.492. Een groot aantal debiteuren is in het buitenland gevestigd.

De Curatoren zijn in de doorstartovereenkomst met Doniger Fashion Group overeengekomen dat zij de debiteurenincasso namens de boedel verzorgen tegen een incasso fee van 47.5%.

Op 4 september 2017 is voorlopige surseance betaling verleend aan Doniger Fashion Group en negen aan haar gelieerde vennootschappen. Op 6 september 2017 zijn de (voorlopig) verleende surseances ingetrokken onder het gelijktijdig uitspreken van het faillissement van voornoemde vennootschappen. Mr. De Coninck-Smolders is tot curator aangesteld in het faillissement van Doniger Fashion Group en haar negen groepsvennootschappen.

Voor het faillissement van Doniger Fashion Group hebben de Curatoren veelvuldig overleg gevoerd met diverse (interim) medewerkers van Doniger Fashion Group en door haar ingeschakelde derden over de status van de debiteurenportefeuille en incasso daarvan. Tot op heden heeft Doniger Fashion Group onvoldoende inzicht kunnen geven in de door haar voor de boedel ontvangen opbrengsten. Er heeft nog geen afdracht plaatsgevonden van door Doniger Fashion Group voor de boedel ontvangen bedragen.

Mede naar aanleiding van het voorgaande en in verband met de afrekening van diverse vorderingen over en weer tussen de boedels van de MFG Vennootschappen en Doniger Fashion Group, voeren de Curatoren overleg met de curator van Doniger Fashion Group over de afwikkeling van de debiteurenincasso.

3. **FINANCIËLE AFREKENING TUSSEN DE BOEDEL VAN MCGREGOR FASHION GROUP EN DE BOEDEL VAN DONIGER FASHION GROUP**

Door de Curatoren is in de afgelopen verslagperiode vervolg gegeven aan de afwikkeling van de afrekening met Doniger Fashion Group. De Curatoren verwachten dat in de komende verslagperiode een finale afrekening kan plaatsvinden tussen de boedel van McGregor Fashion Group en de boedel van Doniger Fashion Group.

4. **RECHTMATIGHEID**

4.1 **Algemeen**

Curatoren verwijzen naar de vorige openbare verslagen voor de achtergronden van de door hen aan BFI Global B.V. (**BFI**) gegeven onderzoeksopdracht, die heeft geresulteerd in het definitieve onderzoeksrapport van BFI van 14 mei 2018 (het **Definitieve Onderzoeksrapport**). Zoals in het tiende openbare verslag aangegeven, zijn Curatoren tot de conclusie gekomen dat ten aanzien van het reeds uitgevoerde onderzoek op een aantal onderdelen aanvullend onderzoek vereist is om tot een definitief oordeel te kunnen komen.

Daarom hebben Curatoren, met goedkeuring van de rechter-commissaris, de heer W. Satter (werkzaam bij Claassen, Molenbeek en Partners in Gouda) (**Satter**) de opdracht gegeven een aanvullend onderzoek te doen naar – verkort weergegeven – de vraag in hoeverre het bestuur van de McGregor Fashion Groep in voldoende mate heeft kunnen beschikken over betrouwbare (financiële, commerciële dan wel andersoortige) informatie die ten grondslag lag aan de door het bestuur genomen beslissingen.

De onderzoeksopdracht van Curatoren aan Satter zag op de vraag of de administratie van de McGregor Fashion Groep in ruime zin – dat wil zeggen niet alleen de documenten en bestanden met (financiële) gegevens maar ook de administratieve (computer)- en financiële (management)rapportagesystemen – adequaat dan wel afdoende was (respectievelijk voldeed aan de eisen van artikel 2:10 BW) voor een onderneming met een omvang als die van de McGregor Fashion Groep en in hoeverre het management van de McGregor Fashion Groep op basis daarvan verantwoorde (management)beslissingen heeft kunnen nemen.

Het aanvullende onderzoek van Satter betrof de periode van drie jaren voor het faillissement van McGregor Fashion Groep, ruwweg medio 2013 tot medio 2016.

Satter heeft op 3 november 2020 aan Curatoren verslag gedaan van zijn bevindingen, welke zijn neergelegd in een onderzoeksrapport van die datum (het **Aanvullende Onderzoeksrapport**; het Definitieve Onderzoeksrapport en het Aanvullende Onderzoeksrapport hierna gezamenlijk: de **Onderzoeksrapporten**).

De hierna weergegeven conclusies van Curatoren zijn primair gebaseerd op de Onderzoeksrapporten maar ook op hun eigen bevindingen.

Curatoren zijn op basis van de Onderzoeksrapporten en een toetsing aan de thans geldende normen voor aansprakelijkheid van bestuurders en commissarissen tot de conclusie gekomen dat geen sprake is van aansprakelijkheid van (voormalige) bestuurders en commissarissen van de McGregor Fashion Groep jegens de boedel(s) (dat wil zeggen: de gezamenlijke schuldeisers van de tot de McGregor Fashion Groep behorende vennootschappen).

Curatoren lichten hun conclusie hierna toe en zullen daaraan voorafgaand de conclusies uit de Onderzoeksrapporten verkort en samengevat weergeven. Dit is dus niet een uitputtende en gedetailleerde weergave of bespreking van de inhoud van de Onderzoeksrapporten, hetgeen het kader van dit openbaar verslag te buiten zou gaan.

4.2 **Het Definitieve Onderzoeksrapport van BFI**

De analyse van BFI heeft plaatsgevonden met behulp van inzichten uit de theorie en praktijk van zogeheten *corporate turnarounds*. Daarbij heeft BFI gebruik gemaakt een internationaal veelgebruikt raamwerk voor turnaround management ("Turnaround Framework") en het zogeheten *Business Failure Drift Model*.

De conclusies van BFI worden hierna verkort en samengevat door Curatoren weergegeven.

BFI stelt voorop dat dé oorzaak van het faillissement van de McGregor Fashion Groep niet bestaat, maar dat sprake is van een samenloop van omstandigheden, die elkaar hebben versterkt. Relevant zijn zowel externe factoren (markt- en economische omstandigheden en de dynamiek van de bedrijfstak waarin de McGregor Fashion Groep actief was) als interne factoren (de rol van de aandeelhouders en van het bestuur van de McGregor Fashion Groep).

(a) *Externe factoren*

In de jaren voorafgaand aan het faillissement van de McGregor Fashion Groep was sprake van een economische crisis in veel van de landen waarin de McGregor Fashion Groep actief was. Daarnaast veranderde het koopgedrag van consumenten, waardoor mode steeds meer online werd gekocht en outletcentra populairder werden. De bestuurders van de McGregor Fashion Groep beseften dit ook.

Uit de analyse van BFI blijkt dat de markt- en economische omstandigheden als zwaarwegende externe oorzaken van het faillissement van de McGregor Fashion Groep worden gezien, maar dat het faillissement niet alleen daardoor kan worden verklaard.

(b) *Interne factoren*

Ten aanzien van de rol van de *aandeelhouders* van McGregor Fashion Groep stelt BFI vast dat de aandeelhouders Schothorst en Kolff over een langere periode zowel aandeelhouder, financier, verhuurder als bestuurder van de onderneming waren. Daarbij kan volgens BFI de vraag worden gesteld of gemaakte bestuurlijke keuzes steeds louter in het belang van de onderneming waren. BFI is van mening dat het kunnen scheiden van deze posities met name van belang is in een periode dat een onderneming in zwaar weer verkeert.

BFI heeft niet eenduidig kunnen vaststellen in hoeverre deze scheiding van posities afdoende heeft plaatsgevonden en/of invloed heeft gehad op de continuïteitsoverwegingen van de McGregor Fashion Groep. Daardoor kan niet worden gesteld dat de rol van aandeelhouders een (zwaarwegende) oorzaak van het faillissement vormt.

Ten aanzien van de rol van het *bestuur* van de McGregor Fashion Groep stelt BFI dat deze als zwaarwegende bedrijfseconomische oorzaak kan worden gekwalificeerd. BFI noemt in dit verband onder meer de volgende feiten en omstandigheden:

- Het bestuur is er niet in geslaagd om in de drie jaar voor het faillissement een *turnaround* succesvol uit te voeren.

- Er was bij de McGregor Fashion Groep sprake van het uitblijven van succesvolle structurele kostenbesparingen, het structureel niet kunnen oplossen van liquiditeitsdruk en het onvoldoende kunnen herpositioneren van de onderneming en het merk. De onderneming van McGregor Fashion Groep liep daardoor structureel achter de feiten aan, hetgeen nog werd versterkt door het feit dat de onderneming een grote schuldenlast uit het verleden met zich droeg.
- De bij de McGregor Fashion Groep geïnitieerde kostenbesparingsprogramma's zijn niet rigoreus genoeg geweest en het bestuur is daarnaast niet of slechts gedeeltelijk in staat geweest de kostenstructuur te flexibiliseren.
- De McGregor Fashion Groep is gedurende vele jaren achtereen geconfronteerd met liquiditeitskrapte, mede als gevolg van de hoge kosten- en financieringsstructuur.
- McGregor Fashion Groep heeft in de jaren voor haar faillissement geen heldere (turnaround) strategie gekend in de wetenschap dat de markt verslechterde, de kosten- en financieringsstructuur zwaar op de onderneming drukte en de merkbeleving als 'sleets' werd gepercipieerd. Er werd bij de McGregor Fashion Groep wel gesproken over koerswijzigingen maar de daadwerkelijke executie daarvan is achterwege gebleven dan wel is niet of zeer beperkt ingezet.
- In hoeverre de omzet is weggezaakt als gevolg van het niet daadkrachtig genoeg doorvoeren van veranderingen in de merkbeleving- en positionering c.q. het businessmodel, of dat dit het gevolg is van de verslechterde marktomstandigheden, kon BFI echter niet eenduidig vaststellen.

Ten aanzien van de *Raad van Commissarissen* van de McGregor Fashion Groep merkt BFI op dat deze formeel in functie is geweest tot 18 februari 2016, maar dat deze binnen de governance structuur van de McGregor Fashion Groep beperkte mogelijkheden heeft gekregen respectievelijk heeft genomen om – waar dit nodig is in het belang van de vennootschap – het bestuur te kunnen corrigeren.

4.3 **Het Aanvullende Onderzoeksrapport**

Het aanvullende onderzoek van Satter heeft zich geconcentreerd op het deel van de boekhoudplicht dat ziet op de management informatie en de besluitvorming die daaruit voort is gekomen. Daarbij was met name van belang of het bestuur voldoende en betrouwbare informatie voorhanden had om zijn beslissingen op te baseren.

De conclusies van Satter worden hierna verkort en samengevat door Curatoren weergegeven.

Uit de door Satter aangetroffen stukken en diverse door BFI gehouden interviews van bij de McGregor Fashion Groep betrokken personen blijkt dat het bestuur het voornemen had het bestaande bedrijfsmodel om te vormen naar *omnichannel*, hetgeen een volledig andere aansturing van het bedrijf zou vergen. Dit betrof een majeure operatie in alle door Satter onderzochte jaren. De McGregor Fashion Groep moest met deze transformatie ook een inhaalslag gaan maken op het gebied van IT-systemen, nu deze niet aansloten op het gewenste nieuwe bedrijfsmodel. In 2013 werd tot de implementatie van nieuwe systemen besloten.

Satter heeft vastgesteld dat tot de datum van het faillissement de transformatie niet heeft plaatsgevonden zodat de bedrijfsvoering, de systemen en de bijbehorende informatievoorziening van het oude, decentrale bedrijfsmodel leidend was.

Satter geeft aan dat management informatie het kernproduct is van iedere stap in de planning en control cyclus. Aan het begin van een jaarlijkse cyclus staat in de regel een bedrijfsplan voor het komende jaar met een daarbij behorende begroting en de cyclus sluit af met de verantwoording door middel van het opstellen van de jaarrekening. In de takenlijst van het reglement van de Raad van Commissarissen van de McGregor Fashion Groep en in de verantwoording richting aandeelhouders zoals opgenomen in de aandeelhoudersovereenkomst namen de planning en control cyclus en de daaruit voortkomende informatie een belangrijke plaats in.

Satter heeft vastgesteld dat de opzet van de planning en control cyclus bij de McGregor Fashion Groep in de opzet goed was, waarbij wel kanttekeningen kunnen worden geplaatst ten aanzien van het aspect tijdigheid, nu een aantal rapportages later dan gebruikelijk bij een bedrijf met de omvang en complexiteit als die van de McGregor Fashion Groep beschikbaar kwamen.

Ten aanzien van de door de McGregor Fashion Groep gebruikte IT-systemen oordeelt Satter als volgt.

Er zijn aan het begin en tijdens de onderzoeksperiode drie nieuwe IT-systemen ingevoerd en de McGregor Fashion Groep was met de vervanging van de twee operationele systemen in de afrondende fase. De operationele systemen waren oud maar wel toegerust op het tot het einde van de onderzoeksperiode gehanteerde bedrijfsmodel. Satter concludeert dat de McGregor Fashion Groep met de aanwezige IT-systemen in onderlinge samenhang gezien voldoende toegerust was ter ondersteuning van het aansturen van het bedrijf.

Ten aanzien van de voor het management van de McGregor Fashion Groep beschikbare informatie oordeelt Satter als volgt.

Alle door de onderneming in de zogeheten *reporting calendar* genoemde informatie (het jaarlijkse budget, de herzieningen van het budget (*latest estimates*), de maandelijksse rapportage over de afgelopen periode en de jaarrekeningen) is voor alle jaren van de onderzoeksperiode aangetroffen (voor zover het die van de hele groep betrof). Satter concludeert dat de aanwezige informatie in opzet voldoende was om een handelsbedrijf van de aard en omvang van de McGregor Fashion Groep mee aan te sturen.

Satter geeft daarnaast aan dat de kwaliteit van de informatie in grote mate afhangt van de opzet van de AO/IC (Administratieve Organisatie/ Interne Controle) en het toepassen van algemeen aanvaarde boekhoudprincipes. Beide worden door de externe accountant beoordeeld in de jaarlijkse controles. De boekhoudprincipes die de McGregor Fashion Groep hanteerde was IFRS.

Met ingang van het boekjaar 2013/2014 werd Ernst & Young (EY) door de McGregor Fashion Groep aangesteld als accountant.

Over het jaar 2013/2014 meldde EY in haar bevindingen dat de Interne Controles, voor zover deze belangrijk waren om te komen tot een oordeel over de jaarrekening, beneden gemiddeld waren voor de processen op het gebied van IT, financiële afsluiting, inkoop,

verkoop en salarissen. De bevindingen over de AO/IC zoals weergegeven in het verslag van 2015 waren verder in grote lijnen dezelfde als in het verslag van 2014.

Satter geeft aan dat het oordeel dat EY gaf over de AO/IC binnen McGregor Fashion Groep niet negatief was. De verwachte informatie was tijdig aanwezig, het onderliggend bewijs voor de controle was zonder grote inspanning beschikbaar en er werd vooruitgang geboekt gedurende het boekjaar 2014/2015 ten aanzien van de controles op omzet en salarissen. Belangrijker voor de informatievoorziening was dat het proces rond de financiële afsluiting in het jaar 2014/2015 van de lijst van zwakke controles werd afgevoerd. Daarbij sprak EY van een goede opzet van de *governance*. De werking van de AO/IC werd door EY niet aan het einde, maar juist gedurende het jaar getoetst.

Satter constateert dat EY voor de periode 1 mei 2013 tot 30 april 2015 geen grote risico's zag ten aanzien van de informatievoorziening.

Satter heeft ook vastgesteld dat de controlemechanismen 'begroting' en 'tussentijdse prognoses' aanwezig waren, dat daarmee actief het beleid werd getoetst en er maatregelen zijn genomen om de kasstroom te verbeteren.

4.4 **Algehele conclusie van Satter**

De algehele conclusie van Satter, op basis van de ter beschikking van het aanvullende onderzoek staande informatie en de wijze van totstandkoming van die informatie, luidt dat de McGregor Fashion Groep heeft voldaan aan de boekhoudplicht ten aanzien van de managementinformatie. Besluitvorming was mogelijk op alle niveaus in de organisatie op basis van relevante informatie. Hoewel de rapportage over de voorgaande maand relatief laat plaatsvond, constateert Satter dat de planning en control cyclus goed werden nageleefd. De benodigde IT-systemen waren aanwezig. Op basis van de voorhanden zijnde informatie konden onderbouwd maatregelen worden genomen voor bijvoorbeeld het reduceren van kosten en het beheersen van werkkapitaal.

In 2013, aan het begin van de onderzoeksperiode, waren er veel signalen vanuit het management van de McGregor Fashion Groep dat er veranderingen nodig waren. Gedurende de onderzoeksperiode van medio 2013 tot medio 2016 zijn problemen geadresseerd en zijn er maatregelen genomen ter verbetering van de AO/IC, o.a. door het in gebruik nemen van diverse nieuwe software. Ondanks deze inspanning moest de McGregor Fashion Groep door verouderde operationele IT-systemen en het decentraal ingerichte inkoop- en verkoopproces continue veel aandacht blijven geven aan het beheersen van de voorraden, ook om verschillen in de voorraden op te lossen. Dit was echter inherent aan de wijze waarop het bedrijf vanuit het verleden was georganiseerd. Deze organisatie bleef tot op het laatst in stand en de informatievoorziening was daar dan ook nog op ingericht. De informatie omtrent voorraden was tot op het laagste niveau van management, die van de winkellocatie, aanwezig. Voor de besluitvorming ten aanzien van het bepalen van het strategisch beleid was voldoende informatie over voorraden voorhanden.

4.5 **Juridisch toetsingskader**

Curatoren hebben de Onderzoeksrapporten beoordeeld vanuit een juridisch perspectief en de bevindingen van BFI en Satter geanalyseerd tegen de achtergrond van de thans geldende

juridische normen voor aansprakelijkheid van (voormalig) bestuurders en commissarissen bij faillissement van een onderneming.

In Nederland geldt – mede op grond van rechtspraak van de Hoge Raad – een hoge drempel voor persoonlijke aansprakelijkheid van een bestuurder. Er is alleen sprake van kennelijk onbehoorlijk bestuur (als bedoeld in artikel 2:248 lid 1 BW) indien geen redelijk denkend onder dezelfde omstandigheden gehandeld zou hebben als het bestuur heeft gedaan. Er moet (bijvoorbeeld) sprake zijn van ernstig onverantwoord handelen, verwijtbare nalatigheid, roekeloosheid of van evident anders handelen dan van verstandige bestuurders in een vergelijkbare situatie mag worden verwacht.

Voor zover het gaat om een eventuele aansprakelijkheid uit hoofde van onrechtmatig handelen ex artikel 6:162 BW dan wel onbehoorlijke taakvervulling ex artikel 2:9 lid 1 BW geldt dat sprake moet zijn van een ernstig persoonlijk aan de bestuurder te maken verwijt.

Ten aanzien van de taakvervulling door (de raad van) commissarissen geldt deze norm *mutatis mutandis* eveneens.

Op grond van jurisprudentie van de Hoge Raad wordt aan bestuurders bij het besturen van een vennootschap een ruime beoordelingsmarge toekend. Alleen indien het onbehoorlijke karakter van de taakvervulling evident is, kan sprake zijn van persoonlijke aansprakelijkheid. Bij twijfel geniet de bestuurder het voordeel daarvan.

Conclusies van Curatoren

Alles overwegende zijn Curatoren tot de slotsom gekomen dat – gegeven de door BFI en Satter in de Onderzoeksrapporten getrokken conclusies en het hiervoor geschetste juridisch toetsingskader – geen sprake is van aansprakelijkheid van (voormalige) bestuurders van de McGregor Fashion Groep jegens de boedel (de gezamenlijke schuldeisers) van de McGregor Fashion Groep.

Bij dit oordeel is in de eerste plaats van belang dat geen van de in artikel 2:248 lid 2 BW genoemde wettelijke vermoedens bij de McGregor Fashion Groep aan de orde is. Er is geen sprake van niet of niet tijdige publicatie van de jaarrekening(en) van de McGregor Fashion Groep in de periode van drie jaar voorafgaand aan het faillissement. Verder heeft het bestuur ook voldaan aan de boekhoudplicht en blijkt uit het Aanvullende Onderzoeksrapport dat ook de managementinformatiesystemen deugdelijk waren en dat uit dien hoofde dus geen sprake is van een schending van artikel 2:10 BW.

Waar geen van de wettelijke bewijsvermoedens van toepassing is, geldt dat de (voormalige) bestuurders van de McGregor Fashion Groep alleen jegens de boedel aansprakelijk zijn, indien komt vast te staan dat het bestuur zijn taak onbehoorlijk heeft vervuld én aannemelijk is dat dit een belangrijke oorzaak van het faillissement van de McGregor Fashion Groep is. De stelplicht en bewijslast rust daarbij op Curatoren.

In de tweede plaats geldt ingevolge de INSOLAD Praktijkregels voor Curatoren (versie april 2019, artikel 5.4 inclusief toelichting) dat een curator alleen overgaat tot aansprakelijkstelling indien hij na deugdelijk onderzoek en toetsing aan het geldende juridisch kader de materiële overtuiging heeft dat sprake is van aansprakelijkheid van een (ex-) bestuurder (of (ex-) commissaris) en dus van een daadwerkelijke daarop gebaseerde

vordering van de boedel. De curator gaat niet tot aansprakelijkstelling over enkel en alleen op basis van schending van de publicatieplicht ex artikel 2:138/248 lid 2 BW, indien naar zijn mening niet ook op basis van andere constatering sprake is van kennelijk onbehoorlijk bestuur. Curatoren zijn lid van INSOLAD en onderschrijven deze in de INSOLAD Praktijkregels voor Curatoren verwoorde *best practices* en passen deze ook in dit faillissement toe.

Tenslotte en in de derde plaats wijzen Curatoren er nog op dat voor iedere individuele (ex-) bestuurder (of (ex-) commissaris) van de McGregor Fashion Groep afzonderlijk zal moeten worden beoordeeld en vastgesteld of sprake is van kennelijk onbehoorlijk bestuur. Curatoren menen dat de door BFI geconstateerde interne omstandigheden en oorzaken in onvoldoende mate aan iedere (ex) bestuurder van de McGregor Fashion Groep kunnen worden toegerekend.

Uit het Definitieve Onderzoeksrapport blijkt dat de genoemde externe factoren (de markt- en economische omstandigheden en de dynamiek in de bedrijfstak) zwaarwegende oorzaken voor het faillissement van de McGregor Fashion Groep zijn geweest. Curatoren wijzen er in dit verband ook op dat de retailmarkt vanaf 2009 in zwaar weer verkeert en dat het faillissement van de McGregor Fashion Groep bepaald niet op zich staat. Sinds het begin van de economische crisis ging een groot aantal (landelijk) opererende retailketens failliet (zoals Mexx, Halfords, Free Record Shop, Macintosh, DA, Perry Sport, V&D, Coolcat, Sissy Boy en Intertoys). Voor veel van deze ondernemingen – evenals voor de McGregor Fashion Groep – gold daarnaast dat het internet tijdperk en de mogelijkheden om online te winkelen een ingrijpende wijziging van bedrijfsvoering en business modellen noodzakelijk maakten om te kunnen overleven. De meeste retailketens waren niet in staat tijdig genoeg de bakens te verzetten en/of hadden hiertoe niet de middelen.

Ten aanzien van de McGregor Fashion Groep kan verder niet worden gesteld dat de (ex) bestuurders geen of onvoldoende pogingen hebben gedaan om het tij te keren. Er is geïnvesteerd in vervanging van (verouderde) IT-systemen, die eigenlijk per datum faillissement net gereed waren om volledig operationeel te worden. Daarnaast zijn diverse kostenbesparingsprogramma's ingezet, die alleen – achteraf bezien – niet het gewenste resultaat hebben gehad. De McGregor Fashion Groep heeft wel degelijk getracht een betere grip op de kosten te krijgen, maar dat is uiteindelijk in onvoldoende mate gelukt.

De ingezette centralisering van voorraadbeheer in het kader van de omschakeling naar een *omnichannel* bedrijfsmodel had ernstig te lijden onder de problemen die ontstonden rond de opstart en uitrol van het nieuwe centrale distributiecentrum in Waalwijk, hetgeen ook tot langdurige en slepende discussies met de logistieke partner (DHL) leidde.

De problemen van de McGregor Fashion Groep (de permanente liquiditeitskrapte en daardoor ontstane financieringsbehoefte) werden daarnaast mede veroorzaakt door in het verleden aangegane financiële verplichtingen die zwaar op de onderneming drukten en waarvan deze niet kon worden verlost. Deze problemen werden erger nadat vanaf 2012/2013 de omzetontwikkeling stagneerde.

Curatoren constateren dat bij de McGregor Fashion Groep in de jaren voorafgaand aan het faillissement een aantal zaken anders had kunnen worden aangepakt. Curatoren betwijfelen echter of daarmee uiteindelijk het faillissement van de McGregor Fashion Groep had kunnen

worden voorkomen. Daarvoor waren vrijwel zeker substantiële extra middelen nodig geweest, die de bij de McGregor Fashion Groep betrokken financiers en aandeelhouders niet meer wensten te verstrekken.

Curatoren menen dan ook dat ten aanzien van het (voormalig) bestuur van de McGregor Fashion Groep niet is voldaan aan de hoge drempel voor persoonlijke aansprakelijkheid wegens kennelijk onbehoorlijk bestuur respectievelijk onbehoorlijke taakvervulling dan wel anderszins onrechtmatig handelen.

Waar geen sprake is van kennelijk onbehoorlijk bestuur respectievelijk onbehoorlijke taakvervulling of anderszins onrechtmatig handelen van bestuurders, kan ook geen sprake zijn van het door de leden van de raad van commissarissen tekortschieten in hun toezichthoudende taken of een daarop gebaseerde aansprakelijkheid. Curatoren merken in dit verband wel nog op dat in hun visie ook overigens niet is gebleken dat de leden van de raad van commissarissen in deze taken zijn tekortgeschoten, dit mede gelet op de door de governance structuur bij de McGregor Fashion Groep gedicteerde beperkte rol van de raad van commissarissen.

Het onderzoek van Curatoren naar de oorzaken van het faillissement van de McGregor Fashion Groep en het daarmee samenhangende rechtmatigheidsonderzoek van Curatoren is hiermee beëindigd. Curatoren gaan thans over tot definitieve afwikkeling van het faillissement van de McGregor Fashion Groep.

5. CREDITEUREN EN CONSOLIDATIE

5.1 Verificatie van crediteurenvorderingen

Het totaal van de bij Curatoren ter verificatie ingediende vorderingen is niet veel gewijzigd ten opzichte van de afgelopen verslagperiode.

Het indienen van crediteurenvorderingen, alsmede het toesturen van onderliggende stukken, kan via het online formulier door gebruik te maken van de 'claim indienen' button op de website www.cms-dsb.com/mcgregor. Op deze website worden ook voor crediteuren van belang zijnde berichten geplaatst.

5.2 Consolidatie

Op 22 juli 2016 heeft de rechter-commissaris toestemming verleend om de faillissementen van de MFG Vennootschappen geconsolideerd af te wikkelen.

6. OVERIG

6.1 Saldo faillissementsrekening

Per 18 december 2020 bedragen de saldi van de faillissementsrekeningen van de MFG Vennootschappen gezamenlijk EUR 2.392.672,21. Een groot gedeelte van dit bedrag, te weten ongeveer EUR 1,59 miljoen, heeft betrekking op het depot dat door Curatoren wordt aangehouden in afwachting van de definitieve afrekening met de boedel van Doniger Fashion Group, waarover thans overleg wordt gevoerd met de curator van Doniger Fashion Group.

6.2 Voorlopig vooruitzicht voor crediteuren en termijn voor afwikkeling

De Curatoren hebben gezamenlijk met de boedelaccountant een inschatting gemaakt van de toestand van de boedel naar de stand van heden. Hieruit blijkt dat de gerealiseerde en de te verwachten baten, onvoldoende zijn om alle boedelschulden te voldoen. Met het tot op heden gerealiseerde actief en de thans concreet verwachte baten kunnen alleen de preferente boedelvorderingen (gedeeltelijk) worden voldaan, hetgeen betekent dat niet kan worden toegekomen aan een (gedeeltelijke) uitkering aan de concurrente boedelschuldeisers, de preferente schuldeisers of de concurrente schuldeisers. Het vorenstaande is een inschatting naar de stand van heden. In een later stadium kan blijken dat het te realiseren boedelactief minder of meer zal bedragen. Hieraan kunnen dan ook geen rechten worden ontleend.

6.3 Urenbesteding

In de periode waarop dit verslag betrekking heeft, hebben de Curatoren en hun team van medewerkers in totaal 144 uren besteed aan de afwikkeling van de faillissementen van de MFG Vennootschappen.

6.4 Tussentijdse financieel verslag

Het elfde tussentijdse financieel verslag van de MFG Vennootschappen is als **Bijlage 1** aan dit verslag gehecht. In dit verslag zijn alleen de mutaties op de faillissementsrekeningen aangehouden bij de Kasbank N.V. meegenomen.

6.5 Plan van aanpak

In verband met de overeengekomen doorstart dient nog de afrekening tussen de boedel en Doniger Fashion Group plaats te vinden. De Curatoren voeren hiertoe overleg met de curator van Doniger Fashion Group en streven ernaar deze afrekening komende verslagperiode af te ronden. Nadat deze afrekening heeft plaatsgevonden, kan het faillissement worden afgewikkeld.

6.6 Indiening volgend verslag

Een volgend verslag zal, behoudens indien bijzondere ontwikkelingen een eerder verslag noodzakelijk mochten maken, op 21 maart 2021 worden gepubliceerd.

7. PUBLICATIE OP DE WEBSITE

- 7.1 Voor verdere informatie over deze faillissementen verwijzen de Curatoren naar de openbare verslagen en andere berichten die op de website van CMS zullen worden gepubliceerd (www.cms-dsb.com/mcgregor), waar ook dit verslag alsmede alle andere openbare verslagen in de faillissementen van de MFG Vennootschappen zullen worden gepubliceerd.

Amsterdam, 21 december 2020



M.R. van Zanten
Curator



M.N. de Groot
Curator