

Odvjetnički ured **Maja Buhin**



odvjetnica **Maja Buhin, mag.iur.**
kneza Borne 14, 10 000 Zagreb

tel: 01/551-4487 mob: 095/51-61-752
@: odvjetnica.maja.buhin@gmail.com
oib: 41221802880
iban: HR5123400091160457841

OPĆINSKI GRAĐANSKI SUD U ZAGREBU
ULICA GRADA VUKOVARA 84
10 000 ZAGREB

naš spis: 153/22

Tužitelj/ovršenik: STAVGRAD d.o.o., OIB: 30389925570, Virovska ulica 2, Zagreb, zastupano po direktoru Mato Vidak iz Zagreba, Virovska ulica 2, Zagreb, OIB: 80252316295, zastupani po odvjetnici Maji Buhin iz Zagreba, Kneza Borne 14

Tuženik/ovrhovoditelj:
BKS Bank AG, OIB: 95202348925, St. Velter Ring 43, Klagenfurt, Austrija, koja na području Republike Hrvatske posluje putem

BKS Bank AG, Glavna podružnica Hrvatska, Rijeka, Mljekarski trg 3,
OIB: 02138784111

zastupani po Bahrudinu Kovačeviću iz Rijeke, Brdina 2A, OIB: 63665942320, i po Ivani Biga iz Kostrene, Glavani 50/3, OIB: 02876108252

VPS: 588.686,35 Eur

TUŽBA RADI PROGLAŠENJA OVRHE NEDOPUŠTENOM

1. Tužitelj je za zastupanje u ovoj pravnoj stvari ovlastio odvjetnicu Maju Buhin iz Zagreba, Kneza Borne 14, sve kako je razvidno iz punomoći koja se dostavlja u prilogu. Slijedom navedenog, moli se da se sva daljnja komunikacija s tužiteljem, odnosno dostava odluka i pismena vrši isključivo i neposredno putem ovog odvjetničkog ureda.

Dokaz: punomoć

2. Tužitelj je dana 08. ožujka 2023. podnio ovom sudu prijedlog radi proglašenja pljenidbe i prijenosa nedopuštenim u postupku izravne naplate koji se vodi pred Financijskom agencijom temeljem zadužnice izdane dana 17.ožujka 2017. i potvrđene istog dana po javnom bilježniku Mladenu Burecu iz Zagreba pod poslovnim brojem OV-4042/2017, a povodom kojeg prijedloga je vođen ovršni postupak pod Posl.br: Ovr-655/2023, a u kojem je nadležni Sud dana 03.04.2023. godine donio zaključak pod Posl.br: Ovr-655/2023-4 u kojem je uputio tužitelja da u roku od 15 dana pokrene parnicu radi proglašenja ovrhe nedopuštenom iz razloga propisanih čl.50.st.1.t.9. Ovršnog zakona.

Dokaz: rješenje i zaključak Suda od 03.04.2023. godine Ovr-655/2023-4

3. Uvodno naznačeni ovrhovoditelj/tuženik je temeljem zadužnice koju je ispitao i potvrdio javni bilježnik Mladen Burec pod posl.br.: OV-4042/2017 dana 17.03.2017. naložio Financijskoj agenciji, Vrtni put 3, Zagreb, provedbu ovrhe na novčanim sredstvima tužitelja/ovršenika – STAVGRAD d.o.o., Virovska 2, Zagreb, OIB: 30389925570, u korist ovrhovoditelja, a koje potraživanje je nastalo temeljem ugovora o dugoročnom kreditu broj 030-51003597 od 28.08.2020. godine.

Dokaz: dopis Erste&Steiermarkische Bank d.d. ovršeniku o zapljeni
preslika zahtjeva za izravnu naplatu i specifikacije tražbina po zadužnici OV-4042/2017

4. Radi lakše preglednosti cijelog slučaja, tužitelj ukratko navodi kronologiju poslovnih odnosa ovrhovoditelja/tuženika, ovršenika/tužitelja i društva Zagrebgradnja doo OIB: 39233442442:

a/ Tužitelj/ovršenik je svojem poslovnom partneru, društvu Zagrebgradnja doo OIB: 39233442442 pozajmio iznos od 300.000,00 Eur sa rokom dospijeca 27.12.2016. godine, sve prema odredbama Ugovora o kratkoročnoj pozajmici od 04.07.2016., kao i iznos od 2.200.000,00 kuna (291.990,00 Eur) sa rokom dospijeca 31.12.2018. godine temeljem ugovora o zajmu od 17.03.2017. godine

Dokaz: ugovor o pozajmici od 04.07.2016. god
ugovor o zajmu od 17.03.2017. god.

b/ društvo Zagrebgradnja doo OIB: 39233442442 nije u ugovorenom roku vratilo pozajmice po dospijecu, a slijedom čega je tužitelj/ovršenik planirao protiv istih pokrenuti ovršni postupak na cjelokupnoj imovini društva

c/ kako bi izbjegli pokretanje ovršnog postupka društvo Zagrebgradnja doo OIB: 39233442442 je obavijestilo tužitelja/ovršenika kako je ovrhovoditelj/tuženik (BKS bank AG OIB: 95202348925) kao jamstvo ispunjenja njihovih obaveza spremno izdati bankarsku garanciju na ukupni iznos duga, a kojom garancijom bi banka jamčila u ime Zagrebgradnje doo OIB: 39233442442 kako će tužitelju/ovršeniku biti isplaćen ukupan iznos od 4.500.000,00 kuna (597.252,63 Eur)

Dokaz: bankarska garancija tuženika/ovrhovoditelja od 30.03.2020. godine

d/ tužitelj/ovršenik je pristao odgoditi pokretanje ovršnog postupka isključivo pod uvjetom da dobije valjanu bankarsku garanciju od tuženika/ovrhovoditelja tj. BKS banke, a radi čega ga je nekoliko dana kasnije kontaktirao tadašnji direktor i član uprave tuženika/ovrhovoditelja gosp. Tihomir Zadražil iz Zagreba, Sedlo 14, OIB: 32841824307, koji je tužitelju/ovršeniku nakon kraćih pregovora izdao bankarsku garanciju

Dokaz: povijesni izvadak iz sudskog registra za tuženika
saslušanje direktora tuženika gosp. Tihomir Zadražil iz Zagreba, Sedlo 14, OIB: 32841824307

e/ tužitelj/ovršenik ističe kako je bankarska garancija izdana na službenom memorandumu BKS banke, kako je ovjerena pečatom banke, potpisana od strane odgovorne osobe banke koja je upisana u sudski registar, kako je preuzeta u poslovnim prostorijama banke, kako se je isključivo pregovaralo sa osobom ovlaštenom za zastupanje banke, a slijedom čega, ovršenik nije imao niti najmanjih razloga sumnjati u valjanost bankarske garancije, a zbog čega se je u dobroj vjeri pouzdao u točnost prezentiranih mu informacija

Dokaz: saslušanje direktora tužitelja Mato Vidak, Zagreb, Virovska ulica 2, Zagreb OIB: 80252316295
saslušanje direktora tuženika gosp. Tihomir Zadražil iz Zagreba, Sedlo 14, OIB: 32841824307

f/ tužitelj/ovršenik je od BKS banke temeljem ugovora o dugoročnom kreditu 030-51003597 od 28.08.2020. godine imao odobren kredit u iznosu od 597.000,00 EUR, sa konačnim rokom dospijeca od 01.11.2021. godine, a koji kredit nije uredno isplaćivao isključivo zbog toga što mu društvo Zagrebgradnja doo OIB: 39233442442 nije vraćalo pozajmice koje su navedene u točki 4.a/ ovog podneska,

Dokaz: ugovor o dugoročnom kreditu 030-51003597

g/ tužitelj/ovršenik je sa ciljem da se zatvore prethodno opisane međusobne obveze između Zagrebgradnje doo, BKS banke i tužitelja/ovršenika, banci poslao dopis od 20.06.2022. godine kojim od banke temeljem bankarske garancije zahtijeva isplatu iznosa od 4.315.677,91 HRK (572.788,89 Eur) te ujedno

umjesto isplate izjavljuje prijeboj sa protu tražbinom koju banka ima prema tužitelju/ovršeniku s osnove ugovora o kreditu (točka 4.f/ ovog podneska)

Dokaz: podnesak BKS banci kojim se traži naplata temeljem garancije i izjavljuje prijeboj

h/ tužitelj/ovršenik je također, opreza radi, BKS banci ponovio dopis kojim zahtjeva isplatu putem javnobilježničke dostave, a sve kako bi tužitelj/ovršenik imao dokaz o sadržaju i vrsti isprava koje su dostavljene banci uz dopis

Dokaz: potvrda javnog bilježnika Vesna Ćuzela OU-499/22 o dostavi

i/ BKS banka je na dostavljeni zahtjev za isplatom i izjavljenim prijebojem odgovorila putem punomoćnika dana 26.08.2022. god. i 13.09.2022. god. na način da je ista ustvrdila kako je predmetna bankarska garancija krivotvorina te je stoga odbila isplatu sredstava i prijeboj međusobnih tražbina, a bez nekog posebnog obrazloženja

Dokaz: e-mail odgovor punomoćnika BKS banke

j/ BKS banka unatoč tome što je zaprimila valjani zahtjev za isplatom i izjavu o prijeboju šalje na prisilnu naplatu zadužnicu ovršenika sa osnove ugovora o kreditu te dolazi do blokade računa ovršenika sa danom 10.02.2023. godine

Dokaz: preslika zahtjeva za izravnu naplatu i specifikacije tražbina po zadužnici OV-4042/2017

k/ Tužitelj/ovršenik naknadno iz medija i iz drugih izvora saznaje kako postoji više ovakvih slučajeva u kojima BKS banka ne želi postupati po valjanim bankarskim garancijama koje je izdao njezin član uprave trećim osobama, a navodno iz razloga što je tadašnji direktor ovrhovoditelja – gosp. Tihomir Zadražil, kao osoba ovlaštena za skupno zastupanje ovrhovoditelja zajedno sa još jednim članom, izdavala bankarske garancije bez znanja drugog člana uprave, na način da bi isti krivotvorio potpis drugog člana uprave uz svoj potpis i tako doveo u zabludu treće osobe kojima su izdavane takve garancije.

U pogledu prethodno navedenog, pokrenuto je nekoliko sudskih postupaka protiv BKS banke radi isplate dugovanja sa osnove bankarskih garancija te su isti postupci nepravomoćno okončani u korist tužitelja te je BKS banci naloženo isplatiti iznose navedene u bankarskim garancijama.

Dokaz: presuda TS ZG P-671/2022 Instrumentarij d.o.o. / BKS bank AG
presuda TS ZG P-1415/2022 Peribolos d.o.o. / BKS bank AG

Slijedom svega navedenog, temeljem čl.311.st.5. Zakona o obveznim odnosima, ukoliko je i došlo do može bitnog prekoračenja ovlaštenja u zastupanju, zastupani (BKS bank AG) i zastupnik (dir. Tihomir Zadražil) su solidarno odgovorni za štetu koju je druga strana (ovršenik Stavgrad d.o.o.) pretrpjela.

U pogledu prethodno iznesenog činjeničnog stanja ističe se kako je:

- prema odredbi čl. 1039. st. 1. ZOO-a bankarska garancija na poziv je svaka pisana obveza na plaćanje, bez obzira kako je nazvana, kojom se banka (garant) obvezuje da će na pisani zahtjev korisnika ovome isplatiti određeni novčani iznos ako je udovoljeno uvjetima iz garancije
- bankarska garancija je samostalna obveza neovisna o osnovnom poslu u vezi s kojim je izdana, pa i u slučaju da se taj posao u njoj spominje (čl. 1039. st. 2. ZOOa)
- prema odredbi čl. 260. ZOO-a pisana ponuda obvezuje ponuditelja iako je nije potpisala ovlaštena osoba samo ako je dana na poslovnom papiru s kojim se on služi u svom poslovanju; ako je potpisana

na uobičajeni način; ako se odnosi na posao kojim se ponuditelj redovito bavi i njegov redoviti opseg te ako ponuđenik nije znao niti mogao znati da je ponudu potpisala neovlaštena osoba. Isto vrijedi i za prihvrat ponude

- izdavanje bankarskih garancija spada u redovito poslovanje ovrhovoditelja
- slijedom navedenog, ispunjeni su svi uvjeti za primjenu odredbe čl. 260. ZOO-a, budući da je bankarska garancija (u biti ponuda bankarske garancije upućena tužitelju/ovršeniku od strane tuženika/ovrhovoditelja, koju je tužitelj/ovršenik u cijelosti prihvatio) ispisana na poslovnom papiru kojim se ovrhovoditelj služi u svom redovnom poslovanju, potpisana je na uobičajeni način, odnosi se na posao kojim se tuženik/ovrhovoditelj redovno bavi, a tužitelj/ovršenik nije znao niti je mogao znati da drugi od ukupno dva potpisa na toj garanciji ne pripada drugoj osobi ovlaštenoj za zastupanje ovrhovoditelja
- podredno, ako predmetna bankarska garancija i ne bi proizvodila pravne učinke bankarske garancije, valjalo bi primijeniti institut prekoračenja granica ovlaštenja za zastupanje, sukladno odredbi čl. 311. ZOO-a, a ne odredbe čl. 312. ZOO-a o sklapanju ugovora od strane neovlaštene osobe, sve iz razloga što je potpisnik garancije bio ovlašten za zastupanje ovrhovoditelja, no prekoračio je svoje ovlasti izdavanjem bankarske garancije i dovođenjem u zabludu poštene treće osobe – tužitelja/ovršenika

Tužitelj/ovršenik ističe kako je prethodno tumačenje materijalnog prava potvrđeno u više odluka različitih trgovačkih sudova, a kao dokaz toga se u prilogu dostavlja i presuda Trgovačkog suda u Zagrebu Posl.br: P-1415/2022 između tužitelja društva Peribolos d.o.o. i tuženika (ovrhovoditelja) BKS bank AG u kojoj je još jednom potvrđen prethodni pravni stav kako je tuženik/ovrhovoditelj vezan izdanim bankarskim garancijama, a zbog čega slijedom stvari i potraživanje u ovom ovršnom postupku ne postoji jer je prestalo prijebojem koji je tužitelj/ovršenik izjavio u roku određenim bankarskom garancijom.

5. Slijedom svega navedenog, tužitelj predlaže da Sud donese sljedeću

PRESUDU

1. Proglašava se nedopuštenom ovrha pokrenuta pred Financijskom agencijom od strane tuženika, a protiv tužitelja STAVGRAD d.o.o., OIB: 30389925570, Virovska ulica 2, Zagreb, određena temeljem zadužnice izdane dana 17.03.2017. godine, a koju je istog dana potvrdio javni bilježnik Mladen Burec pod posl.br.: OV-4042/2017.

2. Nalaže se tuženiku isplatiti tužitelju STAVGRAD d.o.o., OIB: 30389925570, Virovska ulica 2, Zagreb, pripadajući parnični trošak, zajedno sa zateznim kamatama, tekućim od presuđenja pa do isplate.

Odvjetnički trošak:

- sastav tužbe (Tbr. 13.1., 7.1., 10., 50.) 4436 bodova 8.830,29 € + PDV 25% (2.207,57 EUR)

UKUPNO: 11.037,86 EUR

Tužitelj po pun.:

Prilog:

punomoć
dopis Erste&Steiermarkische Bank d.d. ovršeniku o zapljeni
preslika ovrhovoditeljeva zahtjeva za izravnu naplatu i specifikacije tražbina po zadužnici
OV-4042/2017
dopis ovršenika ovrhovoditelju
preslika garancije za osiguranje plaćanja br. 58008374/2020
preslika potvrde javnog bilježnika Vesna Ćuzela o dostavi
povijesni izvadak iz sudskog registra
preslika kreditne kartice
preslika obračuna zatezne kamate
preslika ugovora o kratkoročnoj pozajmici iz 2016. god.
preslika ugovora o zajmu iz 2017. god.
preslika ugovora o dugoročnom kreditu iz 2020. god.