

**ODVJETNIK
PETAR TOMLJANOVIĆ**

Sjedište ureda:
Silvija Strahimira Kranjčevića 3/d
HR-53270 Senj

Gsm: +385 (0)99 / 2 881 278
Fax: +385 (0)53 / 881 278
e-mail: odvjetnik.tomljanovic@gs.t-com.hr

Posl. br. **St-222/2021**

**VISOKI TRGOVAČKI SUD
REPUBLIKE HRVATSKE**

putem

TRGOVAČKI SUD U RIJECI

Stečajni predmet :

DUŽNIK: **Stečajna masa iza MOKO TOURS d.o.o. u stečaju**, OIB: 40756642405,
Rijeka, Ante Starčevića 5 koju zastupa po zakonu Marko Zagorac, OIB:
82182414496, stečajni upravitelj u Rijeci, Ante Starčevića 5

VJEROVNIK: **Mile-Moko Šojat**, OIB: 79539055123, Senj, Nikole Jurišića 64, kojega zastupa
punomoćnik Petar Tomljanović, OIB: 65888861990, odvjetnik u Senju, Silvija
Strahimira Kranjčevića 3/d

ODVJETNIK
PETAR TOMLJANOVIĆ
Silvija Strahimira Kranjčevića 3/d
HR-53270 SENJ

radi naknadne diobe Stečajne mase

ŽALBA VJEROVNIKA

protiv rješenja Trgovačkog suda u Rijeci posl.br St-
222/2021-73 od 23.9.2024.g.

- putem e-komunikacije
- punomoć u spisu
- priloga 3

I. Rješenjem Trgovačkog suda u Rijeci posl.br. St-222/2021-73 od 23. rujna 2024.g. odbacuje se prijava tražbine vjerovnika MILE-MOKO ŠOJAT, OIB: 79539055123, Senj, Ul. Nikole Jurišića 64 za iznos od 88.239,24 kn / 11.711,36 eura (dalje: pobijano rješenje).

Dokazi: - *uvid u pobijano rješenje*
 - *uvid u predmetni spis kod prvostupanjskog suda*

II. Stečajni vjerovnik ovim putem u zakonskom roku izjavljuje žalbu protiv pobijanog rješenja o odbacivanju prijave tražbine vjerovnika pobijajući istog u cijelosti zbog:

- povrede odredba stečajnog postupka i
- pogrešno i nepotpuno utvrđenog činjeničnog stanja te

- pogrešne primjene odredbi mjerodavnog prava.

Dokazi:

- *uvid u pobijano rješenje*
- *uvid u predmetni spis kod prvostupanjskog suda*

III. Prvostupanjski sud u ponovljenom postupku je donošenjem pobijanog rješenja povrijedio odredbe Stečajnog zakona (N.N. br. 71/15, 104/17, dalje: SZ) kao i odredbe Zakona o parničnom postupku (N.N. br. 53/91, 91/92, 58/93, 112/99, 129/00, 88/01, 117/03, 84/08, 123/08, 57/11, 148/11, 25/13, 89/14, 70/19, 80/22, 114/22 i 155/2023 dalje: ZPP) koji se supsidijarno primjenjuju u ovom stečajnom postupku na temelju odredbe čl. 10. SZ-a jer pobijano rješenje ima nedostataka zbog kojih se ne može ispitati budući da u istom nisu navedeni razlozi o odlučnim činjenicama.

Naime, prvostupanjski sud je rješenjem posl. br. 14 St-222/2021-2 od 3. ožujka 2021. odredio nastavljanje postupka radi naknadne diobe stečajne mase iza MOKO TOURS d.o.o. za turizam i ugostiteljstvo, putnička agencija u stečaju Senj (Grad Senj), Ante Starčevića 9, MBS: 020015926 te su pozvani vjerovnici da u roku od 30 dana od dana objave ovog rješenja u skladu s pravilima Stečajnog zakona o prijavi tražbina prijave svoje tražbine stečajnom upravitelju na propisanom obrascu u dva primjerka. Navedeni je oglas objavljen isticanjem na mrežnoj stranici e-Oglasna ploča sudova dana 3. ožujka 2021.

Vjerovnik Mile-Moko Šojat je kao stečajni vjerovnik pravodobno u skladu s prethodno navedenim rješenjem prijavio svoju tražbinu u iznosu od 88.239,24 kn /11.711,36 EUR s osnove sklopljenih Ugovora o kratkoročnim pozajmicama, a koje pozajmice su uplaćivane stečajnom dužniku i to na temelju:

- Ugovora o kratkoročnoj pozajmici od 31.11.2011.g.
- Ugovora o kratkoročnoj pozajmici od 31.11.2011.g.
- Ugovora o kratkoročnoj pozajmici od 31.3.2012.g.
- Ugovora o kratkoročnoj pozajmici od 31.7.2012.g.
- Ugovora o kratkoročnoj pozajmici od 31.8.2012.g.
- Ugovora o kratkoročnoj pozajmici od 21.12.2012.g.
- Ugovora o kratkoročnoj pozajmici od 26.3.2013.g.
- Ugovora o kratkoročnoj pozajmici od 31.8.2013.g.
- Ugovora o kratkoročnoj pozajmici od 31.12.2013.g.
- Ugovora o kratkoročnoj pozajmici od 31.12.2014.g.

Napominje se da je u pobijanom rješenju prvostupanjski sud pogrešno navedeno da se navodno: „radi o zajmu kojim se nadomješta kapital.“

Dokazi:

- *uvid u pobijano rješenje*
- *uvid u prijavu tražbine vjerovnika*
- *uvid u sve Ugovore o kratkoročnim pozajmicama*
- *uvid u sve uplate od strane vjerovnika za stečajnog dužnika*

Odredbom čl. 139. st. 1. SZ-a u tražbine nižih isplatnih redova svrstane su tražbine za povrat zajma kojim se nadomješta kapital nekoga člana društva ili odgovarajuće tražbine.

Odredbom čl. 408. Zakona o trgovačkim društvima (N.N. br. 111/93, 34/99, 121/99, 52/00, 118/03, 107/07, 146/08, 137/09, 125/11, 111/12, 68/13, 110/15 i 40/19, dalje: ZTD) propisano je da član koji društvu u vrijeme kad je ono u krizi umjesto da mu pribavi vlastiti kapital, kada bi mu ga inače uredni gospodarstvenici trebali pribaviti, dade zajam, može u stečajnom postupku ostvarivati zahtjev za povrat zajma samo kao stečajni vjerovnik nižeg isplatnog reda.

Iako je u ovom predmetu već bilo doneseno istovjetno prvostupanjsko rješenje Trgovačkog suda u Rijeci posl.br. 14 St-222/2021-10 od 10. lipnja 2021.g. kojim se odbacuje prijava tražbine vjerovnika MILE-MOKO ŠOJAT, OIB: 79539055123, Senj, Ul. Nikole Jurišića 64 za iznos od 88.239,24 kn (dalje: ukinuto prvotno rješenje St-222/2021-10 od 18.5.2021.g.), isto je po žalbi vjerovnika ukinuto na temelju rješenja

Visokog trgovačkog suda Republike Hrvatske posl.br. PŽ-5293/2021-2 od 25. studenog 2021.g. (dalje: ukidno drugostupanjsko rješenje PŽ-5293/2021-2 od 25.11.2021.g.), prvostupanjski sud nije postupio po nalogu iz obrazloženja drugostupanjskog suda.

Naime, ističe se najprije da iz povijesnog izvatka iz sudskog registra tadašnjeg društva MOKO-TOURS d.o.o. Senj je član uprave koji je vodio poslove bila Marija Šojat, a ne Mile Šojat te je ista također bila i član toga društva.

Da bi se uopće moglo govoriti o primjeni čl. 408. Zakona o trgovačkim društvima jedna od pretpostavki je i da se radi o „društvu koje je u krizi“, a vidljivo je iz npr. Računa dobiti gubitka društva i Bruto bilanci društva za 2013.g. (razdoblje u kojima je vjerovnik sklapao Ugovore o pozajmicama) da je predmetno društvo poslovalo sa dobiti, a ne gubitkom stoga nije moglo biti „u krizi“.

- Dokazi:*
- uvid u pobijano rješenje
 - uvid u predmetni spis kod prvostupanjskog suda
 - uvid u rješenje Visokog trgovačkog suda Republike Hrvatske posl.br. PŽ-5293/2021-2 od 25.11.2021.g.
 - povijesni izvod iz sudskog registra za MOKO-TOURS d.o.o. Senj
 - Račun dobiti i gubitka za MOKO-TOURS d.o.o. Senj 2013.g.
 - dopis odvjetnika upućen Mariji Šojat kao članu uprave koji vodi poslove za MOKO-TOURS d.o.o. Senj od 1.10.2014.g.
 - po potrebi uvid u Društveni ugovor MOKO-TOURS d.o.o. Senj od 5.12.1998.g.
 - po potrebi uvid u Društveni ugovor MOKO-TOURS d.o.o. Senj od 4.1.2007.g.

IV. Napominje se da očitovanje stečajnog upravitelja od 20. rujna 2024.g. nije prije donošenja pobijanog rješenja niti bilo dostavljeno na očitovanje vjerovniku.

Stoga prvostupanjski sud nije u skladu s ukidnim drugostupanjskim rješenjem PŽ-5293/2021-2 od 25.11.2021.g. utvrđivao sve pravno-relevantne činjenice za svaki od sklopljenih ugovora o zajmu je li vjerovnik bio član društva, je li vjerovnik bio član društva i osoba koja je vodila poslove društva te je li dužnik u razdoblju od 2011.g. do 2014.g. mogao pribaviti vlastiti kapital te da li se, s obzirom na ta činjenična utvrđenja, može uopće odbaciti cjelokupna prijavljena tražbina od strane vjerovnika koji nije imao isti pravni status kod dužnika.

- Dokazi:*
- kao pod III. žalbe

V. Slijedom navedenoga vidljivo je da je prvostupanjski sud donošenjem pobijanog rješenja, pogrešno utvrdio činjenično stanje i na isto pogrešno primijenio mjerodavno pravo, te se predlaže naslovnom drugostupanjskom sudu da donese slijedeće

RJEŠENJE

Usvaja se žalba vjerovnika MILE-MOKO ŠOJAT, OIB: 79539055123, Senj, Ul. Nikole Jurišića 64 i ukida se rješenje Trgovačkog suda u Rijeci posl.br. St-222/2021-73 od 23. rujna 2024.g.

Vjerovnik p.p.