



JELEN d.d. u stečaju
J.J. Strossmayera 2
32270 Županja
n/p gospođe Kate Rašić, stečajne
upraviteljice

Predmet: pravno mišljenje vezano uz postojanje tražbine Stečajne mase iz EX COMPACTO d.o.o. u stečaju prema stečajnom dužniku JELEN d.d. u stečaju te eventualno namirenje Stečajne mase iz EX COMPACTO d.o.o. u stečaju kao razlučnog vjerovnika

Poštovana gospođo Rašić,

postupajući sukladno Vašem nalogu, a vezano uz izradu pravnog mišljenja glede postojanja tražbine Stečajne mase iz EX COMPACTO d.o.o. u stečaju prema stečajnom dužniku JELEN d.d. u stečaju, eventualnog namirenja Stečajne mase iz EX COMPACTO d.o.o. u stečaju te opravdanosti nastavka parničnog postupka P-6125/15 koji se pred Trgovačkim sudom u Osijeku vodi između tužitelja POSOJILNICA BANK PLIBERK te tuženika JELEN d.d. u stečaju, očitujemo se kako slijedi.

I. Činjenično stanje

Odvjetničko društvo Zec i partneri d.o.o. prilikom izrade ovog nalaza i mišljenja raspolagalo je sljedećom dokumentacijom:

- Ugovor o izdavanju bankovne devizne garancije broj 08-8551-13/97
- Sporazum o osnivanju založnog prava broj 08-8551-13/97
- Ugovor o prodaji potraživanja i ustupu sporednih prava sklopljen između Županjske banke d.d. u stečaju kao prodavatelja i trgovačkog društva EX COMPACTO d.o.o. Zagreb kao kupca od dana 18. travnja 2003. godine
- Aneks I. Ugovor o prodaji potraživanja i ustupu sporednih prava sklopljen između Županjske banke d.d. u stečaju kao prodavatelja i trgovačkog društva EX COMPACTO d.o.o. Zagreb kao kupca od dana 16. svibnja 2003. godine
- očitovanje Vinke Ivanković, stečajne upraviteljice Stečajne mase iz Županjske banke d.d. u stečaju od 26. veljače 2021. godine
- e- mail očitovanje Posojilnica Bank eGen, Firmensitz Klagenfurt am Worthersee od 6. svibnja 2021. godine
- rješenje o utvrđenim tražbinama Trgovačkog suda u Osijeku broj St-1786/16 od 3. veljače 2017. godine
- aktivni i povijesni zk-izvadak za k.č.br. 1862/6 z.k.ul. 6054 površine 12352 m2 u naravi šuma zapadne Kusare,
- aktivni i povijesni zk-izvadak za k.č.br. 1862/8 z.k.ul. 4841 površine 1304 m2 u naravi šuma zapadne Kusare,

- aktivni i povijesni zk-izvadak za k.č.br. 1862/7 z.k.ul. 5004 površine 299 m2 u naravi šuma zapadne Kusare,
- rješenje Trgovačkog suda u Zagrebu, Stalna služba Karlovac broj St-1746/2015 od 14. travnja 2021. godine
- presuda Trgovačkog suda u Osijeku broj P-612/15 od 13. lipnja 2016. godine
- rješenje Trgovačkog suda u Osijeku broj P-612/15 od dana 15. ožujka 2017. godine

Na temelju dostupne dokumentacije utvrđeno je sljedeće činjenično stanje:

Ugovorom o izdavanju bankovne devizne garancije broj 08-8551-13/97 od 18. ožujka 1997. godine (u daljnjem tekstu: Ugovor o izdavanju garancije) Županjska banka d.d. izdaje društvu JELEN d.d. Županja bankovnu garanciju u svrhu osiguranja ino-kredita prema Ugovoru br. 30-07.041.833 zaključenom između JELEN d.d. Županja i POSLOJNICA BANK PLIBERK - Kreditbank Bleiburg (u daljnjem tekstu: POSOJILNICA BANK) u iznosu od 3.500.000,00 ATS s rokom važnosti do 15. srpnja 2001. godine.

Odredbom čl. 3. Ugovora o izdavanju garancije definirano je da ukoliko Jelen d.d. Županja u roku ne ispuni svoju obvezu prema POSOJILNICA BANK, te se ista izvrši po garanciji, društvo Jelen d.d. se obvezuje u devizama podmiriti svoju obvezu Županjskoj banci d.d.

Ugovorom o prodaji potraživanja i ustupu sporednih prava od 18. travnja 2003. godine (u daljnjem tekstu: Ugovor o prodaji potraživanja), sklopljenom između Županjske banke d.d. u stečaju kao prodavatelja i trgovačkog društva EX COMPACTO d.o.o. Zagreb kao kupca utvrđeno je kako Županjska banka d.d. u stečaju ima na temelju Ugovora o izdavanju garancije kao osiguranje za eventualno potraživanje prema društvu Jelen d.d. Županja upisano pravo zalogu na nekretninama upisanim u z.k.ul. 4841, k.o. Županja i to k.č.br. 1862/6 te na nekretninama upisanim u z.k.ul. 2414, k.o. Županja i to k.č.br. 1862/8 i 1862/7.

Odredbom čl. 1. st. 3. Ugovora o prodaji potraživanja izričito je definirano kako po Ugovoru o izdavanju garancije nije uspostavljen dužničko-vjerovnički odnos, odnosno prodavatelj (Županjska banka d.d. u stečaju) nije po toj tražbini isplatila stečajnog vjerovnika POSOJILNICA BANK.

Nadalje, odredbom čl. 2. st. 1., toč 3 Ugovora o prodaji potraživanja definirano je kako založno pravo na nekretninama društva Jelen d.d. Županja predstavlja uvjetnu tražbinu, koja će postati tražbina tek kad se ispune pretpostavke iz čl. 9 Ugovora o prodaji potraživanja, a kojim je ugovoreno kako tek kada prodavatelj (Županjska banka d.d. u stečaju) isplati u cijelosti ili djelomično POSOJILNICU BANK na temelju priznate tražbine po izdanoj garanciji, kupac (EX COMPACTO d.o.o. Zagreb) se samo u tom isplaćenom dijelu može regresno namiriti od Jelen d.d. Županja.

Na temelju Aneksa I. Ugovora o prodaji potraživanja prodavatelj iznimno odmah (prije isplate kupoprodajne cijene) dozvoljava kupcu promjenu upisa prava zalogu na nekretninama Jelen d.d. Županja (čl. 4. Aneksa).

Međutim, odredbom čl. 3. st. 6. Aneksa Ugovora, definirano je da ukoliko kupac ne bi izvršio obvezu isplate kupoprodajne cijene ili se prodavatelj ne bi naplatio po mjenicama - Ugovor o

prodaji potraživanja i ustupu sporednih prava i Aneks, smatraju se raskinutim te ne proizvode pravne učinke.

Budući da ne postoji dokumentacija kojom bi se dokazala isplata kupoprodajne cijene od 4.000.000,00 kn po Ugovoru o prodaji potraživanja, upitno je proizvode li Ugovor o prodaji potraživanja i njegov Aneks ikakve pravne učinke.

Stečajna upraviteljica Stečajne mase iz EX COMPACTO d.o.o. u stečaju – Ema Kalogjera Juranić, zatražila je od POSOJILNICA BANK očitovanje o tome je li Jelen d.d. Županja, odnosno Županijska banka d.d. u stečaju, podmirila potraživanje banke na temelju ino-kredita prema Ugovoru br. 30-07.041.833 zaključenom između JELEN d.d. Županja i POSOJILNICA BANK.

U svom očitovanju, POSOJILNICA BANK se očitovala kako predmetni dug nije namiren niti od strane društva Jelen d.d. u stečaju niti od strane Županijske banke d.d. u stečaju.

Navedeno korespondira i sa očitovanjem gospođe Vinke Ivanković, stečajne upraviteljice Stečajne mase iz Županijske banke d.d. u stečaju, koja navodi kako zbog nedostatnosti stečajne mase neće biti niti djelomičnog namirenja POSOJILNICA BANK na temelju Ugovora o izdavanju bankovne devizne garancije i Aneksa istog.

II. Pravno mišljenje

U odnosu na postojanje tražbine Stečajna masa iz EX COMPACTO d.o.o. u stečaju

Imajući u vidu utvrđeno činjenično stanje, odnosno činjenicu kako Županijska banka d.d. u stečaju nije niti djelomično namirila POSOJILNICA BANK s osnove bankovne garanciju izdane u svrhu osiguranja ino-kredita prema Ugovoru br. 30-07.041.833 zaključenom između JELEN d.d. Županja i Poslojnica Bank Pliberk (Kreditbank Bleiburg), to smo mišljenja kako potraživanje Stečajne mase iz EX COMPACTO d.o.o. u stečaju (s osnova Ugovora o prodaji potraživanja) prema društvu JELEN d.d. u stečaju nikada niti nije nastalo, budući da za navedenu tražbinu nije uspostavljen dužničko-vjerovnički odnos, ovo iz razloga što Županijska banka d.d. u stečaju nije, niti će bilo što isplatiti POSOJILNICA BANK.

Također, iz dostupne dokumentacije nigdje ne proizlazi da bi EX COMPACTO d.o.o. u stečaju kao kupac isplatio prodavatelju Županijska banka d.d. u stečaju kupoprodajnu cijenu iz čl. 6. Ugovora o izdavanju garancije odnosno podmirio je na način predviđen odredbom čl. 4. Aneksa Ugovora.

Ukoliko je navedeno točno, tada u smislu odredbe čl. 3. st. 6. Aneksa, Ugovor o izdavanju garancije i Aneks ne proizvode nikakve pravne učinke.

Slijedom navedenog, mišljenja smo kako Stečajna masa iz EX COMPACTO d.o.o. u stečaju nema pravo na namirenja kao razlučni vjerovnik u stečajnom postupku društva JELEN d.d. u stečaju, budući da nema nikakvo novčano potraživanje prema stečajnom dužniku.

U odnosu na nastavak parničnog postupka P-6125/15 pred Trgovačkim sudom u Osijeku

Uvidom u prvostupanjsku presudu Trgovačkog suda u Osijeku broj P-612/2015 od 13. lipnja 2016. godine, utvrdili smo kako je citiranom presudom odbijen tužbeni zahtjev tužitelj POSOJILNICA BANK za isplatom iznosa od 275.000,00 EUR u cijelosti te je naloženo tužitelju naknaditi tuženiku Jelen d.d. Županja troškove postupka od 126.919,50 kn.

Protiv navedene presude, tužitelj je uložio pravovremenu žalbu, u povodu koje je spis proslijeđen na donošenje drugostupanjske odluke Visokom trgovačkom sudu Republike Hrvatske, no, isti je nakon otvaranja stečajnog postupka nad tuženikom remisorno vraćen prvostupanjskom sudu radi utvrđivanja prekida postupka.

Rješenjem Trgovačkog suda u Osijeku broj P-612/15 od dana 15. ožujka 2017. godine utvrđen je prekid postupka u ovoj pravnoj svari, budući da je nad trgovačkim društvom Jelen d.d. Županja otvoren stečajni postupak.

Uvidom u rješenje o utvrđenim tražbinama u stečajnom postupku Trgovačkog suda u Osijeku broj St-178616-26 od 3. veljače 2017. godine, utvrdili smo kako društvo POSOJILNICA BANK nije prijavilo svoju tražbinu kao tražbinu stečajnog vjerovnika.

Tužitelj POSOJILNICA BANK prekludirana je glede podnošenja prijave tražbine u stečajnom postupku nad stečajnim dužnikom Jelen d.d. Županja u stečaju, odnosno sud bi istu odbacio primjenom odredbe čl. 257. Stečajnog Zakona (Narodne novine, broj: 71/15, u daljnjem tekstu: SZ).

Budući da je tuženik stečajni dužnik, preduvjet da bi se po tužbi tužitelja uopće mogla voditi parnica je da je tužitelj prijavio svoju tražbinu koja je predmet parnice, u stečaju nad tuženikom te da mu je ta tražbina osporena. Parnični postupak P-6125/15 pred Trgovačkim sudom u Osijeku mogao bi se dalje voditi jedino po tužbenom zahtjevu koji bi glasio na utvrđenje postojanja tražbine koja je predmet postupka i to ukoliko bi ta tužiteljeva tražbina bila osporena u stečajnom postupku, sve sukladno čl. 266., čl. 270. i čl. 272. SZ-a.

Prema tome, kako tužitelj, kao vjerovnik stečajnog dužnika, ovdje tuženika, nije svoju tražbinu prijavio u stečajni postupak koji se vodi nad tuženikom, tražbina mu nije niti mogla biti ispitana, te isto predstavlja negativnu procesnu pretpostavku za daljnje vođenje ovog postupka, slijedom čega, nakon nastavka postupka valja odbaciti tužbu tužitelja.

III. Zaključno

Budući da Stečajna masa iza EX COMPACTO d.o.o. u stečaju nema nikakvo novčano potraživanje prema stečajnom dužniku Jelen d.d. Županja, to nema niti uvjeta za namirenje Stečajne mase iza EX COMPACTO d.o.o. kao razlučnog vjerovnika, neovisno o tome što je Stečajna masa iza EX COMPACTO d.o.o. imala upisano založno pravo na nekretninama stečajnog dužnika, sve do brisanja dana 26. siječnja 2021. godine rješenjem Trgovačkog suda u Osijeku broj St-1786/16.

U odnosu na parnični postupak P-612/15 pred Trgovačkom sudom u Osijeku treba predložiti nastavak postupka te tražiti od suda nakon pravomoćnosti rješenja o nastavku postupka, odbaciti tužbu tužitelja POSOJILNICA BANK kao nedopuštenu te tražiti pripadajući parnični trošak.

U Osijeku, 7. 6. 2021. g.

Odvjetničko društvo Zec i partneri d.o.o.

ODVJETNIČKO DRUŠTVO
ZEC I PARTNERI d.o.o.
OIB: 75053512512
NIKOLA ŠABLJAK
ODVJETNIK