

Dragan Kresić
Bana Josipa Jelačića 102
Višnjevac

Republika Hrvatska
TRGOVAČKI SUD U SPLITU
SPLIT

IZ RUKE

Preko pošte

TRGOVAČKI SUD U SPLITU
Na posl.br. St –
1726/2016(Drugostupanjska Pž-
441/2021-2)

26-03-2021

predano za poštu obično-prep. dne. 22.03.2021.

Za

POŠTA OSIJEK R 62 308 386,3

broj primjeraka 3 priloga SUDSKA

taksirano KN POTPIŠ POTPIŠ

VRHOVNI SUD REPUBLIKE HRVATSKE

stečajna stvar:

Stečajni dužnik: **ALKAPLAST d.o.o. u stečaju**, Sinj, Nikole Tesle 1, OIB:29762155820

Ponuditelj/podno **Dragan Kresić, Bana Josipa Jelačića 102, Višnjevac, oib:66770640405**
sitelj revizije:

Radi: Rješenja o dosudi

PRIJEDLOG ZA DOPUŠTENJE REVIZIJE

protiv rješenja Trgovačkog suda u Splitu
poslovni broj St-1726/2016-107 od 17.
prosina 2020. i rješenja Visokog
trgovačkog suda Republike Hrvatske
poslovni broj Pž-441/2021-2 od 09. veljače
2021. ponuditelja-kupca

U prilogu:

odluka Visokog trgovačkog suda posl.br. Pž-4361/2020
odluka Visokog trgovačkog suda posl.br. Pž-4593/2020
odluka Visokog trgovačkog suda posl.br. Pž-5076/2019
odluka Visokog trgovačkog suda posl.br. Pž-5193/2020
odluka Visokog trgovačkog suda posl.br. Pž-5355/2020
odluka Visokog trgovačkog suda posl.br. Pž-5390/2020
odluka Visokog trgovačkog suda posl.br. Pž-6143/2020

-rješenje Visokog trgovačkog suda posl.br. Pž-441/2021

-rješenje o dosudi Trgovačkog suda u Zagrebu posl.br. St-1726/2016-10

I. Revident je putem e-oglasne ploče (pismeno na e oglasnu ploču stavljeno 02.03.2021.g.) zaprimio rješenje Visokog trgovačkog suda Republike Hrvatske broj PŽ-441/2021-2 od 09. veljače 2021. kojim su pored žalbe revidenta, odbijene žalbe ARMAGOR ESTATE d.o.o. i Lucasa Leona Vunića kao neosnovane te je potvrđeno rješenje Trgovačkog suda u Zagrebu broj St-1726/2016-107 od 17. prosinca 2020.g.

Uvodno se ističe da je na osmoj sjednici Građanskog odjela Vrhovnog suda Republike Hrvatske (8/18) održanoj 17. prosinca 2018. (Broj: Su-IV-4/18-19 Zagreb, 17. prosinca 2018) zauzet stav da je na rješenje o dosudi u stečajnom postupku dopuštena izvanredna revizija.

Rješenjem Trgovačkog suda u Zagrebu broj St-1726/2016-107 od 17.12.2020.g. prvostupanjski je sud točkom II. a radi **zloupotrebe prava na dražbovanje poništio elektroničku javnu dražbu koja se provela pod ID Nadmetanja 24409.**

II. Protiv navedenog prvostupanjskog rješenja Trgovačkog suda u Zagrebu broj St-1726/2016-107 od 17.12.2020. i drugostupanjskog rješenja Visokog trgovačkog suda Republike Hrvatske broj PŽ-441/2021-2 od 09.02.2021.g., revident podnosi ovaj prijedlog za dopuštenje revizije na temelju odredbe članka 382. stavak 2. i članka 385 a. Zakona o parničnom postupku (Narodne novine broj 53/91, 91/92, 112/99, 88/01, 117/03, 88/05, 84/08, 96/08, 123/08, 57/11, 148/11, 25/13 i 89/14, 70/19 dalje u tekstu: ZPP), u svezi s člankom 12. Ovršnog zakona (Narodne novine broj 112/2012, 25/2013, 93/2014, 55/2016, 73/2017, dalje u tekstu: OZ), iz razloga što smatra da odluka o sporu ovisi o rješavanju materijalnopравnih i postupovnopравnih pitanja važnih za osiguranje jedinstvene primjene zakona i ravnopravnosti svih u njegovoj primjeni, odnosno pitanja pravilne i jedinstvene primjene odredaba ZPP-a i OZ-a, i to posebno:

članak 103. stavak 3.:

„Nakon primitka obavijesti iz stavka 2. ovoga članka sudac utvrđuje koji je kupac ponudio najveću cijenu i da su ispunjene pretpostavke da mu se dosudi nekretnina“

članak 103. stavak 6.:

„U rješenju o dosudi sud će odrediti da će se nekretnina dosuditi i kupcima koji su ponudili nižu cijenu, redom prema veličini cijene koju su ponudili, ako kupci koji su ponudili veću cijenu ne polože kupovninu u roku koji im je određen ili koji će im biti određen. U tom slučaju sud će donijeti posebno rješenje o dosudi svakom sljedećem kupcu koji je ispunio uvjete da mu se nekretnina dosudi, u kojem će odrediti rok za polaganje kupovnine. Sud će u tom rješenju najprije oglasiti nevažećom dosudu kupcu koji je ponudio višu cijenu.“

članak 106. stavak 2.:

„Ako kupac u određenom roku ne položi kupovninu, sud će rješenjem prodaju oglasiti nevažećom i odrediti novu prodaju, uz uvjete određene za prodaju koja je oglašena nevažećom“

članka 3. stavka 3. ZPP-a koji glasi: *Sud neće uvažiti raspolaganja stranaka koja su u suprotnosti s prisilnim propisima i pravilima javnog morala*

u postupcima prodaje na elektroničkim javnim dražbama koje provodi Financijska agencija.

Pravna pitanja važna za osiguranje **jedinstvene primjene zakona i ravnopravnost svih** u njegovoj primjeni navode se u nastavku ove revizije.

Također, sukladno članku 382. ZPP-a stavku 2., odluka u ovom sporu ovisi o rješenju nekoga materijalnopravnog ili postupovnopravnog pitanja važnog za osiguranje jedinstvene primjene prava i ravnopravnosti svih u njegovoj primjeni i to iz razloga što o tom pitanju revizijski sud još uvijek nije zauzeo shvaćanje odlučujući u pojedinim predmetima na odjelnoj sjednici, **a riječ je o pitanju o kojemu postoji različita (dijametralno suprotna) praksa drugostupanjskog suda**, a što se dalje obrazlaže u ovom zahtjevu za odobrenje izvanredne revizije.

Različita praksa drugostupanjskog suda, odnosno Visokog trgovačkog suda Republike Hrvatske (dalje u tekstu: VTSH) zauzeta je u sljedećim odlukama i to:

- **u predmetima VSTRH poslovni broj Pž-4361/2020, Pž-4593/2020, Pž-5076/2019, Pž-5193/2020, Pž-5355/2020, pž-5390/2020 i Pž-6143/2019 s jedne strane, te**
- **u predmetu VSTRH poslovni broj Pž-441/2021-2 s druge strane**

Različita (dijametralno suprotna) praksa drugostupanjskog suda zauzeta je na sljedeći način;

- u predmetima broj Pž-4361/2020, Pž-4593/2020, Pž-5076/2019, Pž-5193/2020, Pž-5355/2020, pž-5390/2020 i Pž-6143/2019 drugostupanjski je sud zauzeo stav da **okolnost kada dva ili više uzastopnih ponuditelja koji su istaknuli najviše ponude za kupnju nekretnine na elektroničkoj javnoj dražbi odustanu od kupnje (ne uplate kupovninu sukladno rješenjima o dosudi), ne predstavlja zlorabu prava na dražbovanje i razlog za poništaj provedene javne dražbe,**
- dok je u predmetu broj Pž-441/2021-2 drugostupanjski sud zauzeo dijametralno suprotan stav, odnosno zauzeo je stav da **okolnost kada dva uzastopna ponuditelja koji su istaknuli najviše ponude za kupnju nekretnine na elektroničkoj javnoj dražbi odustanu od kupnje (ne uplate kupovninu sukladno rješenjima o dosudi), predstavlja zlorabu prava na dražbovanje, odnosno predstavlja razlog za poništaj provedene javne dražbe,**

Konkretno, u predmetima broj Pž-4361/2020, Pž-4593/2020, Pž-5076/2019, Pž-5193/2020, Pž-5355/2020, pž-5390/2020 i Pž-6143/2019 VTSHR je zauzeo stav da u situaciji kada dva ili više uzastopnih ponuditelja koji su ponudili najviše cijene ne uplate kupovnine sukladno rješenjima o dosudi, sud **ne smije poništiti** provedenu javnu dražbu te nekolicini ponuditelja koji su dali niže ponude uskratiti pravo da im se sukladno članku 103. stavak 3. i 6. Ovršnog zakona dosudi nekretninu, dok je u predmetu broj Pž-441/2021-2 VTSHR zauzeo stav da u situaciji kada dva uzastopna ponuditelja koji su istaknuli valjane i iznimno visoke ponude odustanu od kupnje, sud provedenu dražbu **mora poništiti**, te suprotno članku 103. stavak 3. i 6. Ovršnog zakona treba uskratiti pravo trećem po redu ponuditelju koji je ponudio sljedeću najvišu cijenu na način da mu se ne dosudi nekretnina sukladno njegovoj valjanoj ponudi istaknutoj za vrijeme javnog nadmetanja.

Dakle, Visoki trgovački sud RH zauzima dijametralno suprotan stav o tome dali su javne dražbe u kojima dva ili više ponuditelja odustanu od kupnje provedene u skladu sa zakonom ili ne.

Donošenjem dijametralno suprotnih i kontradiktornih odluka, VTSHR je prouzrokovao pravnu nesigurnost, a o navedenom pitanju nije zauzet stav od strane Vrhovnog suda Republike Hrvatske, a koji stav je važan za osiguranje jedinstvene primjene zakona i ravnopravnost svih u primjeni zakona.

Da sud u okolnostima kada dva ili više ponuditelja ne uplate kupovnine sukladno rješenjima o dosudi nije ovlašten poništiti elektroničku javnu dražbu po članku 3. stavak 3. ZPP-a svjedoči čitav niz drugih odluka Visokog trgovačkog suda kao npr. Pž-4361/2020, Pž-4593/2020, Pž-5076/2019, Pž-5193/2020, Pž-5355/2020, Pž-5390/2020 i Pž-6143/2019

DOKAZ:

- odluka VTSHR broj PŽ-4361/2020,
 - odluka VTSHR broj PŽ-4593/2020,
 - odluka VTSHR broj PŽ-5076/2019,
 - odluka VTSHR broj PŽ-5193/2020
 - odluka VTSHR broj PŽ-5355/2020
 - odluka VTSHR broj PŽ-5390/2020
 - odluka VTSHR broj PŽ-6143/2019,
- sve navedeno u privitku ovog prijedloga.

Dakle, Visoki trgovački sud, u apsolutno istovjetnim i identičnim situacijama, donosi dijametralno suprotne odluke, odnosno dijametralno različito primjenjuje članak 103. stavak 3. i 6. Ovršnog zakona čime nedopušteno arbitrira protivno zakonu i pravnoj sigurnosti.

III. Pravna pitanja zbog koji se podnosi ova izvanredna revizija su sljedeća:

1. Da li je sudovima koji provode elektroničke javne dražbe dopušteno primijeniti odredbu članka 3. stavka 3. ZPP-a (Sud neće uvažiti raspolaganja stranaka koja su u suprotnosti s prisilnim propisima i pravilima javnog morala) na osobe koje nisu stranke u smislu odredbama ZPP-a i OZ-a, nego sudionici u postupku?
2. Da li su sudovi koji provode elektroničke javne dražbe ovlašteni donijeti odluku o proglašenju dražbe nevažećom, iako takvo ovlaštenje suda ne proizlazi iz OZ-a, te unatoč činjenici da postoji osoba koja je postupajući u skladu sa ovlaštenjima iz Ovršnog zakona, temeljem valjane i zakonite ponude, stekla pravo da joj se dosudi nekretnina sukladno članku 103. stavak 6. Ovršnog zakona?
3. Može li se okolnost da sudionik, odnosno ponuditelj kojemu je sud dosudio nekretninu nakon provedene elektroničke javne dražbe, ne uplati kupovninu, smatrati zlouporabom „prava“ na dražbovanje i postupanje protivno javnom moralu, iako je za takvu okolnost izričito propisana posljedica u vidu sankcije po kojoj taj sudionik, odnosno ponuditelj, gubi pravo na povrat jamčevine?
4. Da li su sudovi koji provode elektroničke javne dražbe ovlašteni, nakon provedene elektroničke javne dražbe, odluku o tome kome će a kome neće dosuditi nekretninu, temeljiti na sljedeća tri kriterija:
 - a) vlastitoj analizi Izvješća Fine o provedenom javnom nadmetanju pri čemu će kao odlučnu činjenicu uzimati stavljanje u kontekst vremena kada su određeni ponuditelji davali svoje ponude (tijekom noći, jutro, popodneva. radnim ili neradnim danom, u prvim satima dražbovanja, u zadnjim satima dražbovanja itd.)
 - b) vlastitoj analizi članova uprave/društva ponuditelja koji su dali valjane ponude (ukoliko postoji više ponuditelja sa istim članovima uprave/društva, odlučiti kojemu od tih ponuditelja dati pravo a kojemu uskratiti pravo da mu nekretnina bude dosuđena)
 - c) vlastitoj procjeni dali je postignutom cijenom ostvarena svrha dražbe (ukoliko sud procjeni da je cijena preniska, uskratiti dosudu tom kupcu i dražbu oglasiti nevažećom) pri tome u potpunosti ignorirajući odredbe članaka 99. 103 i 106. Ovršnog zakona, te odredbe Pravilnika o načinu i postupku provedbe prodaje nekretnina i pokretnina u ovršnom postupku (Narodne novine 156/2014, 1/2019)

IV. Revident smatra da odluka u ovom sporu ovisi o rješenju materijalnopравnih ili postupvopravnih pitanja koja su važna za osiguranje jedinstvene primjene prava i ravnopravnosti svih u njegovoj primjeni, a koja su navedena u članku III. ove revizije i koja se dalje obrazlažu kako slijedi, a pored toga o tim pitanjima revizijski sud još uvijek nije zauzeo shvaćanje odlučujući u pojedinim predmetima na odjelnoj sjednici. a riječ je o pitanju o kojemu postoji različita praksa drugostupanjskih sudova, što je obrazloženo u točki II. ovo prijedloga za odobrenje revizije.

Revident ističe da su navedena pitanja važna za osiguranje jedinstvene primjene prava i ravnopravnost svih u njegovoj primjeni te razvoj sudske prakse iz razloga što Visoki trgovački sud u identičnim situacijama dijametralno različiti tumači **odredbe Ovršnog zakona, posebice članak 103. stavak 3. i 6. i članak 106. stavak 2. OZ-a.**

- odredba članka 103. stavka 3. OZ-a: „*Nakon primitka obavijesti iz stavka 2. ovoga članka sudac utvrđuje koji je kupac ponudio najveću cijenu i da su ispunjene pretpostavke da mu se dosudi nekretnina.*”
- Odredba članka 103. stavak 6. OZ-a: „*U rješenju o dosudi sud će odrediti da će se nekretnina dosuditi i kupcima koji su ponudili nižu cijenu, redom prema veličini cijene koju su ponudili, ako kupci koji su ponudili veću cijenu ne polože kupovninu u roku koji im je određen ili koji će im biti određen. U tom slučaju sud će donijeti posebno rješenje o dosudi svakom sljedećem kupcu koji je ispunio uvjete da mu se nekretnina dosudi, u kojem će odrediti rok za polaganje kupovnine. Sud će u tom rješenju najprije oglasiti nevažećom dosudu kupcu koji je ponudio višu cijenu.*”
- odredba članka 106. stavak 2. OZ-a: „*Ako kupac u određenom roku ne položi kupovninu, sud će rješenjem prodaju oglasiti nevažećom i odrediti novu prodaju, uz uvjete određene za prodaju koja je oglašena nevažećom.*”
- odredba članka 3. stavka 3. ZPP-a koji glasi: *Sud neće uvažiti raspolaganja stranaka koja su u suprotnosti s prisilnim propisima i pravilima javnog morala*

Revident ističe da su rješenja prvostupanjskog i drugostupanjskog suda protiv kojih podnosi ovaj prijedlog za dopuštenje podnošenja revizije nezakoniti, odnosno da **Visoki trgovački sud nije ovlašten arbitrarno, od situacije do situacije odlučivati o načinu primjene odredbe članka 103. Ovršnog zakona jer se radi o kogentnoj odredbi**

V. Rješavanje ovih pitanja može utjecati na konkretnu poziciju stranke koja se obraća Vrhovnom sudu, odnosno poziciju podnositelja ovog prijedloga za dopuštenje revizije.

Dakle, u konkretnom slučaju riječ je o povredi zabrane arbitrarnosti, a što je sastavni dio ljudskog prava na pravičan postupak. Prethodno opisanim postupanjima prvostupanjskog i drugostupanjskogsuda, podnositelju revizije povrijeđena su temeljna ljudska prava, budući da spomenuti sudovi nisu vodili računa o zakonitosti i ustavnosti svog postupanja i odlučivanja, a što je sasvim sigurno njihova primarna zadaća.

Važnosti rješavanja postavljenih pitanja pridonosi i činjenica da iznimno velik broj subjekata sudjeluje u postupcima elektroničkih javnih dražbi, pa prema tome rješavanje postavljenih pitanja ima i javnu funkciju. Rješavanje prethodno postavljenih pitanja od strane Vrhovnog suda, sasvim je nedvojbeno u javnom/općem interesu.

Naime, u osobitim okolnostima konkretnog slučaja, a rukovodeći se utvrđenjem Vrhovnog suda da *“Načelo zakonitosti traži da se pravna pravila primjenjuju na suštinski jedinstven način u svim slučajevima i prema svim pravnim subjektima”*, suštinsko osiguranje jedinstvene primjene prava u jednakim slučajevima zahtjeva davanje odgovora na postavljeno pitanje.

Radi ostvarivanja njezine javne funkcije, smatramo da nije opravdano ovaj konkretni prijedlog za odobrenje revizije odbaciti s obzirom da je riječ o posebnom ovršnom, odnosno stečajnom postupku, a budući da su se u okviru tih postupaka pojavile dijametralno suprotne odluke Visokog trgovačkog suda koja zahtijevaju intervenciju Vrhovnog suda.

O nužnosti zauzimanja stava Vrhovnog suda RH u situacijama kad postoje dva dijametralno različita stava Visokog trgovačkog suda o istovjetnom pravnom pitanju upućuje i odluka Ustavnog suda RH od 19.12.2019.g. pod posl.br. U-III-990/2019

DOKAZ: uvid u odluku Ustavnog suda RH od 19.12.2019.g. pod posl.br. U-III-990/2019

Također, rješavanje dvojbi oko prethodno postavljenih pitanja značilo bi donošenje odluke Vrhovnog suda s precedentnim učinkom, koja bi u činjenično i pravno poistovjetnim predmetima nižim sudovima služila kao vodilja.

Slijedom navedenog, predlaže se da Vrhovni sud Republike Hrvatske donese odluku kojom se dopušta podnošenje revizije protiv rješenja Trgovačkog suda u Splitu broj St-1726/2016-107 od 17. prosinca 2020. i rješenja Visokog trgovačkog suda RH broj Pž-441/2021-2 od 09.02.2021.g. obzirom da odluka ovisi o pravnom pitanju koje je važno za odluku u sporu i osiguranju primjene prava i ravnopravnosti svih u njegovoj primjeni kao i za razvoj prava kroz sudsku praksu.

U Osijeku, 19.03.2021.

Dragan Kresić

