

REPUBLIKA HRVATSKA
TRGOVAČKI SUD U ZAGREBU
Amruševa 2/II, Zagreb

87.
REPUBLIKA HRVATSKA
TRGOVAČKI SUD U ZAGREBU
PRIJEMNA PISARNICA

Primijeno iz ruke-preko pošte, dne 07.06.2021.

Predata na poštu-obično, prep., dne 05.06.2021.

za VISOKI TRGOVAČKI SUD RH
ul. Petra Berislavića 11, Zagreb

pošta Zagreb u 818814413

Broj primjeraka 2 priloga 2x SVRZ

Priloga Primio: Na posl.br. St-3082/2019

Podnositelj: SINIŠA JOSIP PAVLINIĆ, vlasnik obrta za knjigovodstvene usluge
MALDI, Žagarova 7, Zagreb, OIB: 12924583958, kao stečajni vjerovnik

Dužnik: JANKOMIR NEKRETNINE d.o.o. u stečaju, V. Filakovca 13, Zagreb,
OIB:68860828547, zastupano po stečajnom upravitelju Ivici Boltužić iz
Zagreba, Jordanovac 113, OIB:24281705494

ŽALBA VJEROVNIKA
protiv Rješenja o utvrđenim i osporenim tražbinama
posl.br. St-3082/2019 od 19.05.2021.

stečajni postupak

2x, prilozi

Protiv Rješenja Trgovačkog suda u Zagrebu o utvrđenim i osporenim tražbinama posl.br.St-3082/2019 od 19.05.2021. u stečajnom postupku nad dužnikom JANKOMIR NEKRETNINE d.o.o.u stečaju, podnositelj kao stečajni vjerovnik, pravodobno u otvorenom zakonskom roku podnosi Žalbu pobijajući navedeno Rješenje pod točkama 2. i 4. izreke, iz slijedećih žalbenih razloga:

- bitne povrede odredaba postupka
- pogrešno i nepotpuno utvrđenog činjeničnog stanja
- pogrešne primjene materijalnog prava

Podnositelj ističe, da bitna povreda odredaba postupka (čl.354.st.2.t.4.ZPP) prvenstveno leži u činjenici da je prvostupanjski Sud protivno odredbama Zakona o parničnom postupku (NN 53/91 do 70/19, dalje ZPP) svoju odluku utemeljio na nedopuštenim raspolaganjima stranaka u postupku (čl.3.st.3.ZPP), društva PODSUSED NEKRETNINE d.o.o. OIB: 00581722127 i društva B2 KAPITAL d.o.o. OIB:57509775367, a temeljem kojeg nedopuštenog raspolaganja je donesena odluka iz pobijanog Rješenja pod točkama 2. i 4. izreke u odnosu na podnositelja.

Obrazloženje:

I. Pobijanim Rješenjem o utvrđenim i osporenim tražbinama St-3082/2019 od 19.05.2021. u odnosu na podnositelja, prvostupanjski Sud je donio odluku:

• točkom 2. izreke

"da se upućuje stečajni vjerovnik Siniša Josip Pavlinić, vlasnik obrta knjigovodstvene usluge MALDI, OIB:12924583958, u roku od 8 (osam) dana od dana pravomoćnosti Rješenja o upućivanju u parnicu, odnosno primitka drugostupanjske odluke pokrenuti parnicu protiv stečajnog dužnika zastupanog po osporavatelju PODSUSED NEKRETNINE d.o.o., OIB: 00581722127, radi utvrđenja osnovanom osporene tražbine u iznosu od 15.600,00 kn odnosno predložiti nastavak parnice ako je u vrijeme otvaranja stečajnog postupka već pokrenut parnični postupak u odnosu na osporenu tražbinu, jer će se inače smatrati da je odustao od prava na vođenje parnice."

- točkom 4. izreke

"da se upućuje se stečajni upravitelj i vjerovnici MASLINOVI DVORI d.o.o., OIB: 40302320266, i Siniša Josip Pavlinić, vlasnik obrta za knjigovodstvene usluge MALDI, OIB: 12924583958, kao osporavatelj, u roku od 8 (osam) dana od dana pravomoćnosti rješenja o upućivanju u parnicu, odnosno primitka drugostupanjske odluke pokrenuti parnicu protiv vjerovnika PODSUSED NEKRETNINE d.o.o., OIB: 00581722127, radi dokazivanja osnovanosti osporavanja tražbine tog vjerovnika u iznosu od 60.916.543,00 kn, jer će se u protivnom smatrati da je osporavanje otklonjeno."

DOKAZ: Pobijano Rješenje St-3082/2019 od 19.05.2021.

Pobijano Rješenje o utvrđenim i osporenim tražbinama St-3082/2019 od 19.05.2021. pod točkama 2. i 4. izreke u odnosu na podnositelja je nezakonito.

II. Podnositelj ističe, da bitna povreda odredaba postupka postoji u činjenici da je prvostupanjski Sud protivno odredbama ZPP-a, svoju odluku utemeljio na nedopuštenim raspolaganjima stranke (čl.3.st.3.ZPP), društva PODSUSED NEKRETNINE d.o.o. Zagreb, Petrovaradinska 1, OIB: 00581722127 i društva B2 KAPITAL d.o.o. Zagreb, Radnička c.41, OIB:57509775367, ali i na činjenici da podnositelju nije dana mogućnost da raspravlja pred sudom radi utvrđenja zlorabe prava od strane navedenih društava, temeljem kojeg nedopuštenog raspolaganja je donesena odluka iz pobijanog Rješenja pod točkama 2. i 4. izreke u odnosu na podnositelja.

A/ Zloraba prava od strane društva PODSUSED NEKRETNINE d.o.o. radi zlorabe procesnih ovlaštenja iz odredbi čl.146.st.2. i st.3.SZ

Društvo PODSUSED NEKRETNINE d.o.o. podneskom od 04.11.2020. svjesno i sa očitom namjerom da sudskim putem ozakoni prava koja mu ne pripadaju po sili Zakona, svjesnom zlorabom procesnih ovlaštenja iz odredbi čl.146.st.2. i st.3. SZ (NN 71/15, 104/17, dalje SZ) obavijestilo je naslovni Sud "da temeljem sklopljenog Ugovora o ustupu tražbine od 20.07.2020. kao novi vjerovnik stupa na mjesto ranijeg stečajnog vjerovnika B2 KAPITAL d.o.o. te da je naznačenim Ugovorom o ustupu stekao tražbinu i sva sporedna prava (založna prava i zadužnice), te da ostaje kod prijave tražbine društva B2 KAPITAL d.o.o. od 20.03.2020.", iako je itekako bio svjestan da je činidba iz navedenog Ugovora nemoguća.

Podnositelj ističe, da je po sili Zakona **nemoguće otuđenje sudski neutvrđenih prava i tražbine od strane prijavljenog vjerovnika društva B2 KAPITAL d.o.o. na bilo koju treću osobu**, budući da su pravni temelj stjecanja tražbine i sporednih prava u korist društva B2 KAPITAL d.o.o., postojanje tražbine, postojanje djelotvorne ovršne isprave u korist istog, pravovaljanost prijenosa prava iz izjava-obične zadužnice br.OV-5007/09 i br.OV-10741/09 u korist istog, pravovaljanost upisa prijenosa založnog prava u korist društva B2 KAPITAL d.o.o., **osporeni u parničnim postupcima (P-818/19 TS ZG, P-2857/18 TS ZG, P-11296/19 OGS ZG, P-578/20 OGS ZG) pokrenutim prije sklapanja naznačenog Ugovora o ustupu tražbine od 20.07.2020. između B2 KAPITAL d.o.o. i PODSUSED NEKRETNINE d.o.o. čime se nedvojbeno dokazuje nedopušteno raspolaganje stranaka u postupku, a što prvostupanjski Sud nije smio uvažiti (čl.3.st.3. ZPP).**

DOKAZ: uvid u P-818/2019, P-2857/2018, P-11296/2019, P-578/2020
Ugovor o ustupu od 20.07.2020.- PODSUSED NEKRETNINE d.o.o. i B2 KAPITAL d.o.o.

Sadržaj podnesaka predanih na postojeće parnične postupke od strane društva PODSUSED NEKRETNINE d.o.o., dokazuje svjesno i namjerno počinjenje teške zloporabe prava od strane istog.

DOKAZ: Podnesci PODSUSED NEKRETNINE d.o.o. na P-818/2019, P-2857/2018, P-11296/2019

Neosporno je, da Ugovor o ustupu od 20.07.2020. između PODSUSED NEKRETNINE d.o.o. i B2 KAPITAL d.o.o., **nema niti može imati ikakav pravni učinak na ovaj stečajni postupak**, obzirom da isti ne predstavlja pravovaljani pravni akt kojim društvo PODSUSED NEKRETNINE d.o.o. može dokazati da je prijavljena tražbina i sporedna prava društva B2 KAPITAL d.o.o., pravovaljano i zakonito prenesena na njega, slijedom čega nisu ispunjene zakonske pretpostavke za primjenu odredbi čl.146.st.2. SZ.

Ishod navedenih parničnih postupaka predstavlja prethodno pravno pitanje, po čijem pravomoćnom okončanju i samo pod uvjetom sudskog utvrđenja posjedovanja prava na tražbinu i sporednih prava u korist društva B2 KAPITAL d.o.o., bilo bi omogućeno zakonito otuđenje navedenih prava, odnosno tek tada bi trećoj osobi bila omogućena primjena odredbi čl.146.st.2.SZ u ovom stečajnom postupku.

Neosporno je, da se radi o teškoj zloporabi prava i procesnih ovlaštenja od strane društva PODSUSED NEKRETNINE d.o.o., dostavom Obavijesti o stupanju na mjesto prijavljenog vjerovnika društva B2 KAPITAL d.o.o. temeljem Ugovora o ustupu od 20.07.2020., čija je činidba nemoguća, pa stoga ništetna, a po osnovi kojeg nedopuštenog raspolaganja stranaka je donesena odluka iz pobijanog Rješenja pod točkama 2. i 4. izreke u odnosu na podnositelja.

**B/ Zloporaba prava od strane društva B2 KAPITAL d.o.o.
radi nezakonitog raspolaganja ovršnim ispravama bez dokaza stjecanja istih**

Iz Tablice prijavljenih tražbina II. višeg isplatnog reda pod red.br. 3., Tablice stečajnog upravitelja od 10.03.2021. (e-oglasna 15.03.2021. u 14:19h) , razvidno je, da je B2 KAPITAL d.o.o. u prijavi tražbine **neistinito naznačio da raspolaže ovršnim ispravama** i to:

- Izjava-obična zadužnica od 18.03.2009., posl.br. OV-5007/09 (izdana na ime Erste & Steiermarkische bank d.d. od strane dužnika, kao dodatno osiguranje osnovnog pravnog posla)
- Izjava-obična zadužnica od 04.06.2009., posl.br. OV-10741/09 (izdana na ime Erste & Steiermarkische bank d.d., kao dodatno osiguranje osnovnog pravnog posla)
- Ugovor o okvirnom iznosu zaduženja i osiguranja br.ES 674/08-1 od 03.07.2008. i pripadajući Aneks br.1 od 11.03.2013. (koji su sklopljeni između Erste & Steiermarkischebank d.d. i dužnika)

DOKAZ: Izjava – obična zadužnica od 18.03.2009.g., posl.br. OV-5007/09
Izjava – obična zadužnica od 04.06.2009.g., posl.br. OV-10741/09
Ugovor o okvirnom iznosu zaduženja i osiguranju br. ES 674/08-1

Uz prijavu tražbine vjerovnika B2 KAPITAL d.o.o. od 07.04.2020., **nije dostavljen nedvojbeni dokaz o stjecanju prava iz naznačenih ovršnih isprava** izdanih od strane dužnika u korist kreditne institucije Erste & Steiermarkische bank d.d.

DOKAZ: Prijava tražbine društva B2 KAPITAL d.o.o. od 07.04.2020.
Tablica ispitanih tražb. II.višeg ispl. reda od 10.03.2021. (e-Ogl. 08.04.2021. u 12:51h)

Neosporno je, da u prijavi tražbine ne prileži legitimni pravni akt kojim se nedvojbeno dokazuje stjecanje naznačenih ovršnih isprava u korist prijavljenog vjerovnika društva B2 KAPITAL d.o.o., da bi iste legitimno mogao koristiti u pravnom prometu.

Nadalje, vjerovnik B2 KAPITAL d.o.o. je u svojoj prijavi tražbine, naznačio da je pravna osnova prijavljene tražbine Ugovor o prijenosu od 13.06.2016. sklopljen sa Erste & Steiermarkische bank d.d., **a u kojem Ugovoru predmet prijenosa NISU naznačene ovršne isprave.**

DOKAZ: Ugovor o prijenosu od 13.06.2016. između ESB i B2 KAPITAL d.o.o.

Dakle, prijavljeni vjerovnik B2 KAPITAL d.o.o. u svojoj prijavi tražbine nije nedvojbeno dokazao legitimno posjedovanje ovršnih isprava u svoju korist, a na teret stečajnog dužnika.

Neosporno je, da se radi o teškoj zloporabi prava i procesnih ovlaštenja od strane društva B2 KAPITAL d.o.o., obzirom na neistinito prijavljeno raspolaganje naznačenim ovršnim ispravama na teret stečajnog dužnika, budući da stjecanje istih nije dokazao pravovaljanim pravnim aktom, a temeljem kojeg nedopuštenog raspolaganja prijavljenog vjerovnika B2 KAPITAL d.o.o. je donesena odluka iz pobijanog Rješenja pod točkama 2. i 4. izreke u odnosu na podnositelja.

III. Prvostupanjski Sud je prekoračio svoje ovlasti i bez zakonskog utemeljenja, priznao aktivnu legitimaciju društvu PODSUSED NEKRETNINE d.o.o. kao vjerovnika, budući **da je samovoljno i arbitrarno prejudicirao ishod parničnih postupaka** (P-818/2019 TS ZG, P-2857/2018 TS ZG, P-11296/2019 OGS ZG, P-578/2020 OGS ZG), iako se istima pobijaju sva prava na tražbinu i sva sporedna prava u korist društva B2 KAPITAL d.o.o. kao prijavitelja tražbine.

Podnositelj ističe, da je počinjena bitna povreda postupka, bez nužne garancije za ostvarivanje zakonitosti postupka, budući da je odluka iz pobijanog Rješenja pod točkama 2. i 4. izreke u odnosu na podnositelja, utemeljena na arbitrarnom postupanju prvostupanjskog Suda, i **prividno stvorenoj pravnoj situaciji a koja je proturječna sama sebi!!!**

Neosporno je, ovakvim postupanjem prvostupanjskog Suda prekršeno načelo zakonitosti postupka i vladavina prava, obzirom da nisu bile ispunjene zakonske pretpostavke za primjenu odredbi čl.146.st.2. SZ, obzirom na nezakonito otuđenje prijavljene tražbine i prava od strane društva B2 KAPITAL d.o.o. u korist društva PODSUSED NEKRETNINE d.o.o., a temeljem takvog nezakonitog i arbitrarnog postupanja Suda donesena je odluka iz pobijanog Rješenja pod točkama 2. i 4. izreke u odnosu na podnositelja.

Prekoračenjem ovlasti uređujućeg suca, isti je samovoljno i arbitrarno prihvatio sudioništvo PODSUSED NEKRETNINE d.o.o. kao vjerovnika sa aktivnom legitimacijom u ovom stečajnom postupku uz uvažavanje posjedovanja ovršnih isprava, protivno utvrđenju stečajnog upravitelja i objavljenim tablicama od 10.03.2021., kao i protivno činjenici da prijavi tražbine društva B2 KAPITAL d.o.o. ne prileži legitimni pravni akt kojim se nedvojbeno dokazuje stjecanje naznačenih ovršnih isprava u korist istog, da bi se navedene ovršne isprave legitimno mogle koristiti u pravnom prometu!!!!

Društvu PODSUSED NEKRETNINE d.o.o. je neovlaštenim i arbitrarnim postupanjem prvostupanjskog Suda, ovako manipulativno stvorenom proturječnom pravnom situacijom

omogućeno manipuliranje odlukama (čl.106. SZ) nezakonitom dodjelom apsolutne većine glasova skupštine vjerovnika, čime je omogućena daljnja nezakonita provedba stečajnog postupka na štetu stečajne mase i svih drugih vjerovnika.

IV. Podnositelj ističe, da bitna povreda odredaba postupka postoji u činjenici da je prvostupanjski Sud odluku utemeljio na arbitrarnom i samovoljnom postupanju, kršeći vladavinu prava i najvažnije procesno ljudsko pravo koje je sadržano na ustavnoj (čl.29.st.1. USRH) i zakonskoj razini (čl.10.st.1.ZPP i čl.4.st.1.ZS) kao i EU Konvenciji za zaštitu ljudskih prava i sloboda (čl.6.1. EK), a po osnovi kojeg arbitrarnog postupanja uređujućeg suca je donesena nezakonita odluka iz pobijanog Rješenja pod točkama 2. i 4. izreke u odnosu na podnositelja.

Podnositelj ističe, da je počinjena bitna povreda postupka, budući da je odluka prvostupanjskog Suda osim pogrešnog pravnog pristupa rezultirala pogrešnom primjenom materijalnog prava, odnosno pobijano Rješenje pod točkama 2. i 4. izreke sadrži takve nedostatke koji ukazuju da prvostupanjski Sud iznosi takve razloge koji su proturječni sami sebi, a o odlučnim činjenicama postoji proturječje između onoga što se navodi u razlozima odluke u odnosu na sadržaj isprava i u odnosu na same isprave koje prileže spisu.

Podnositelj ističe, da bitna povreda odredaba postupka postoji i u činjenici da je odluka utemeljena na nezakonitom postupanju prvostupanjskog Suda, obzirom na nepotpuno održano i protupravno zaključeno ispitno ročište, bez zaključenja istog u smislu utvrđenja i/ili osporavanja tražbina vjerovnika, upućivanja sudionika u parnice radi utvrđenja osnovanosti osporenih tražbina ili dokazivanja osnovanosti osporavanja tražbina, a temeljem kojeg nezakonitog postupanja Suda je doneseno odluka iz pobijanog Rješenja pod točkama 2. i 4. izreke u odnosu na podnositelja, ali čime je nedvojbeno osporeno Rješenje i u cijelosti nezakonito.

DOKAZ: Uvid u Zapisnik sa ispitnog ročišta od 08.04.2021. (e-Oglasna 08.04.2021. u 12:51h)

U odnosu na razloge pobijanog Rješenja koji se odnose na točku 2. izreke, Sud je očito propustio na pravilan način utvrditi sve one odlučne činjenice koje su bitne za donošenje zakonite odluke, obzirom da se nepravilno podnositelj upućuje na pokretanje parnice protiv stečajnog dužnika zastupanog po neovlaštenom osporavatelju PODSUSED NEKRETNINE d.o.o. radi utvrđenja osnovanom osporene tražbine u iznosu od 15.600,00 kn, iako društvo PODSUSED NEKRETNINE d.o.o. nedvojbeno nema aktivnu legitimaciju osporavati podnositeljevu tražbinu.

U odnosu na razloge pobijanog Rješenja koji se odnose na točku 4. izreke, Sud je istu utemeljio na pogrešnom i nepotpuno utvrđenom činjeničnom stanju (u obrazloženju pobijanog Rješenja utvrđenja pod točkama 17., 31., 33., 35.), slijedom kojega je podnositelj kao osporavatelj nepravilno upućen pokrenuti parnicu protiv tražbine neovlaštenog vjerovnika PODSUSED NEKRETNINE d.o.o. u iznosu od 60.916.543,00 kn, a koji nedvojbeno ne može legitimno posjedovati aktivnu legitimaciju vjerovnika i naznačene ovršne isprave.

Odluka iz pobijanog Rješenja iz točke 4. izreke u odnosu na podnositelja, utemeljena je na pogrešnoj primjeni materijalnog prava, obzirom na činjenicu da prijavljeni vjerovnik B2 KAPITAL d.o.o. nije dostavio nedvojben dokaz o stjecanju naznačenih ovršnih isprava u svoju korist, obzirom da su iste izdane u korist Erste & Steiermarkische bank d.o.o. od strane dužnika, slijedom čega je Sud pri donošenju odluke i točke 4. izreke osporenog Rješenja i pripadajućeg obrazloženja pogrešno primijenio materijalno pravo te pogrešno uputio

podnositelja kao osporavatelja u podizanje parnice radi dokazivanja osnovanosti osporavanja tražbine neovlaštenog vjerovnika PODSUSED NEKRETNINE d.o.o., umjesto da je sukladno odredbama čl.269. SZ, uputio društvo B2 KAPITAL d.o.o. na nastavak već pokrenutih parničnih postupaka u odnosu na njegovu prijavljenu tražbinu.!!!

Sukladno iznesenom činjeničnom stanju predlaže se da drugostupanjski Sud nakon razmatranja ove žalbe i cijelog predmeta zajedno, a radi osiguranja djelotvorne sudske zaštite u smislu prava na jednakost pred zakonom i prava na pravično suđenje, donese slijedeće

Rješenje

Sa kojim se žalba podnositelja usvaja kao pravodobna, osnovana i dopuštena, pobijano Rješenje o utvrđenim i osporenim tražbinama posl.br.St-3082/2019 od 19.05.2021. u odnosu na podnositelja, preinačuju na način:

- Izreka: " Osporene tražbine viših isplatnih redova" mijenja se i sada glasi : **"Utvrđene i osporene tražbine"**:

- Izreka: "Drugi viši isplatni red" - **briše se.**

-pod točkom 2. izreke:

" 2. Siniša Josip Pavlinić, vlasnik obrta za knjigovodstvene usluge MALDI, OIB: 12924583958, Zagreb, Žagarova 7, utvrđuje se da je priznata tražbina u iznosu od 15.600,00 kn."

- pod točkom 4. izreke:

" 4. B2 KAPITAL d.o.o., OIB: 57509775367, Zagreb, Radnička c. 41, utvrđuje se da je osporena tražbina u iznosu od 60.916.543,00 kn.

Upućuje se vjerovnik B2 KAPITAL d.o.o., OIB: 57509775367, Zagreb, Radnička c. 41, u roku od 8 dana od dana pravomoćnosti ovog rješenja, odnosno primitka drugostupanjske odluke, pokrenuti parnicu protiv stečajnog dužnika radi utvrđenja osnovanom osporene tražbine u iznosu od 60.916.543,00 kn odnosno predložiti nastavak parnice ako je u vrijeme otvaranja stečajnog postupka već pokrenut parnični postupak u odnosu na osporenu tražbinu, jer će se inače smatrati da je odustao od prava na vođenje parnice. "

podredno

Sa kojim se žalba podnositelja usvaja kao pravodobna, osnovana i dopuštena, pobijano Rješenje o utvrđenim i osporenim tražbinama posl.br.St-3082/2019 od 19.05.2021. pod točkama 2. i 4. izreke u odnosu na podnositelja, se ukida, te se predmet vraća na ponovi postupak uz istovremeno nalaganje prethodnog utvrđenja zloporabe prava društva B2 KAPITAL d.o.o. i PODSUSED NEKRETNINE d.o.o. (čl.10.st.5. ZPP)

Zagreb, 03.06.2021.

Podnositelj :

Siniša Josip Pavlinić

vlasnik obrta MALDI za knjig. usluge

"MALDI"
Siniša Josip Pavlinić
Zagreb, Žagarova 7
OIB: 0302968330124