

Váš dopis

zn.:

Ze dne:

Naše

značka:

Vyřizuje: Mgr. Štefánek

Tel.:

Fax:

GSM:

E-mail: Pavel.stefanik@vitkovice.cz

Datum: 25.2.2019

Krajský soud v Ostravě
Havlíčkovo nábř. 34
728 81 O s t r a v a

sp. zn. KSOS 37 INS 10134/2016

Navrhovatel:

Mgr. Bc. David Vandrovec

IČO: 699 08 664

se sídlem Kodaňská 1441/46, 100 00 Praha

insolvenční správce dlužníka VÍTKOVICE POWER ENGINEERING a.s., IČ: 268 23 357, se sídlem Ruská 1142/30, Vítkovice, 703 00 Ostrava, zapsané v obchodním rejstříku vedeném Krajským soudem v Ostravě, oddíl B, vložka 2751

Povinná:

VÍTKOVICE, a. s., se sídlem Vítkovice 3020, 703 00 Ostrava, IČO 451 93 070, zapsaná v obchodním rejstříku vedeném Krajským soudem v Ostravě, oddíle B., vložka 302

Návrh na nařízení předběžného opatření

V y j á d ř e n í Povinné k návrhu na nařízení předběžného opatření ze dne 22. února 2019

Ve shora označené věci podává společnosti VÍTKOVICE, a. s., IČO 451 93 070, dále též „Povinná“, k návrhu navrhovatele Mgr. Bc. Davida Vandrovce (dále jen „Navrhovatel“) na nařízení předběžného opatření toto

vyjádření.

Povinná má za to, že návrh na nařízení předběžného opatření, jak je specifikuje Navrhovatel ve svém podání, není opodstatněné a dostatečně určité, a to z níže uvedených důvodů.

Povinná nečiní spornými skutečnosti uvedené v úvodu Návrhu Navrhovatele ohledně úpadku společnosti VÍTKOVICE POWER ENGINEERING a.s. a následných způsobech řešení úpadku.

Povinná rovněž činí nesporné, že uzavřela dne 19.4.2004 jako zhotovitel se společností VÍTKOVICE POWER ENGINEERING a.s. Smlouvu o poskytování služeb č. 915/0012/04 (dále jen „Smlouva“), a ze strany Navrhovatele, jakožto insolvenčního správce společnosti VÍTKOVICE POWER ENGINEERING a.s., bylo plnění Smlouvy potvrzeno.

Navrhovatel svým podáním navrhuje nařízení předběžného opatření vůči Povinné, které má spočívat v poskytnutí součinnosti Povinné při činnostech souvisejících s uchováním, označením a následným exportem veškerých dat ve vlastnictví či správě společnosti VÍTKOVICE POWER ENGINEERING a.s. uložených na paměťových úložištích Povinné, a dále v povinnosti Povinné zdržet se jakýchkoliv jednání, která by vedla k likvidaci, poškození, znehodnocení či neoprávněnému zpracování dat ve vlastnictví či správě společnosti VÍTKOVICE POWER ENGINEERING a.s. uložených na paměťových úložištích Povinné, a dále uložení povinnosti Povinná s péčí řádného hospodáře chránit data před ztrátou, poškozením, znehodnocením a neoprávněným zpracováním, a to do 31.3.2019 (v původním znění návrhu Navrhovatele 31.3.2018).

Avšak informace týkající se smluvního vztahu vymezené Navrhovatelem v rámci Návrhu neodpovídají skutečnosti a jsou zkreslené a neúplné.

K jednotlivým tvrzením Navrhovatele Povinná uvádí:

I přes výslovný závazek Navrhovatele, že v souladu s ustanovením § 253 odst. 2 insolvenčního zákona, Smlouvu, jako smlouvu o vzájemném plnění, splní, tak ze strany Navrhovatele Smlouva plněna nebyla.

Povinná k tomuto uvádí, že Navrhovateli vznikl po prohlášení dluh plynoucí přímo ze Smlouvy ve výši 17 441 654,72 Kč, z čehož částka ve výši 5 225 864,18 Kč vznikla po prohlášení konkursu. Navrhovatel své závazky plynoucí ze Smlouvy dlouhodobě neplnil, a proto dopisem ze dne 15.3.2018 v souladu se Smlouvou přerušila Povinná poskytování služeb. Důvodem pro přerušování poskytování služeb bylo vytrvalé porušování povinností ze strany Navrhovatele, když tento nehradil dohodnutou odměnu. Povinná tak byla nucena s ohledem na narůstající závazek a ve snaze minimalizovat škody přerušit poskytování služeb v souladu se Smlouvou.

Důkaz:

Dopis ze dne 15.3.2018 byl předložen soudu ze strany Navrhovatele.

Navrhovatel po celou dobu neprojevil žádný zájem o zpřístupnění dat ani snahu uhradit své závazky. Povinná tedy konstatuje, že zaviněním Navrhovatele data společnosti VÍTKOVICE POWER ENGINEERING a.s. již dnes nejsou a nemohou být kompletní.

S ohledem na výše uvedené a v zájmu obrany svých právem chráněných zájmů oznámila Povinná přípisem ze dne **19.11.2018**, že nebude-li uhrazen závazek Navrhovatele vzniklý ze Smlouvy bude Povinná nucena postupovat v souladu se Smlouvou a od Smlouvy odstoupit. V reakci na tento přípis došlo ze strany Navrhovatele k úhradě části závazku vzniklého tzv. po konkurzu ve výši 5 225 864,18 Kč. V následné komunikaci mezi Navrhovatelem, Povinnou a společností VÍTKOVICE ACCOUNTING a.s., která Navrhovateli poskytuje služby vedení účetnictví, bylo dohodnuto, že Smlouva zůstane účinná do 28.2.2019. Do tohoto data Navrhovatel přislíbil zavedení nového účetního systému, do kterého měly být data tzv. exportovány.

Důkaz:

Dopis ze dne 19.11.2018 byl předložen soudu ze strany navrhovatele.

Výslech odpovědných zaměstnanců společnosti VÍTKOVICE ACCOUNTING a.s.

Ve světle shora uvedeného pak není pravdivé tvrzení Navrhovatele, že Povinná na export dat poskytla Navrhovateli šibeniční lhůtu 7 dnů. Bez ohledu na skutkové okolnosti uvedené v tomto vyjádření je nepochybné, že k záloze a exportu dat byl Navrhovatel vyzván Povinnou nejpozději 31.1.2019, a to přípisem ze dne 31.1.2019, který Navrhovatel sám doložil soudu jako jeden z Důkazů svého Návrhu. Povinná tak poskytla Navrhovateli dostatečnou lhůtu pro zajištění jím spravovaných dat, a to nejméně v délce 1 měsíce.

Důkaz:

Dopis ze dne 31.1.2019 byl předložen soudu ze strany navrhovatele.

Dle názoru Povinné svým podáním Navrhovatel sleduje sanaci své nečinnosti prostřednictvím návrhu na vydání předběžného opatření, přestože není dán naléhavý právní zájem na prozatímní úpravě vztahů mezi Povinnou a Navrhovatelem. Navrhovatel sám řádně nepostupoval a zavinil současný stav věci a vynucuje diskriminačně na Povinné jako jediné z věřitelů, aby strpěla další zásahy do jejích práv, byly jí ukládány další povinnosti včetně přetrvávajícího bezplatného poskytování dalších služeb.

V tuto chvíli je záloha dat ze strany Navrhovatele možná i bez nařízení předběžného opatření, a to ve stanovené lhůtě. Pokud by vynaložené náklady spojené se zálohou dat byly nepřiměřené vysoké, tak by tomu bylo jen v důsledku nečinnosti Navrhovatele.

Povinná se tímto důrazně ohrazuje proti tvrzení Navrhovatele, že dosavadní postup Povinné je odmítavý a nátlakový. Povinná eviduje k dnešnímu dni pohledávku vůči Navrhovateli ve výši asi 140 mil. Kč. Ačkoliv má Povinná za to, že nemá právního významu dělit pohledávky za majetkovou podstatou na tzv. před konkurzní a po konkurzní, eviduje Povinná k dnešnímu dni pohledávky vůči Navrhovateli tzv. po konkurzní ve výši 22 217 976,37 Kč.

Je to naopak Povinná, která opakovaně Navrhovatele vyzývá a upozorňuje na nutnost řádného spravování dat a poskytuje mu dostatečné lhůty a součinnost tak, aby právě nedošlo k poškození majetkové podstaty Dlužníka společnosti VÍTKOVICE POWER ENGINEERING a.s.

Zachování majetkové podstaty dlužníka pak je i v zájmu Povinné, když dle dostupných informací je Povinná největším věřitelem Dlužníka společnosti VÍTKOVICE POWER ENGINEERING a.s. v části pohledávek tzv. za majetkovou podstatou a jedním s největších věřitelů přihlášených v rámci insolvenčního řízení vedeného na majetek tohoto dlužníka.

Povinná považuje za vhodné se rovněž alespoň v krátkosti vyjádřit k dalšímu důkazu předloženého ze strany Navrhovatel při podání návrhu na nařízení předběžného opatření, a sice k předložené nabídce společnosti NESS Czech s.r.o.

Předně je tato nabídka označena jako indikativní. Z předložených důkazů pak jednoznačně nevyplývá, že bude Navrhovatel schopen export a zálohu dat provést do 31.3.2019. Je tedy možné, že Navrhovatel bude tyto návrhy na nařízení předběžného opatření podávat opakovaně.

Indikativní nabídka dále předpokládá uzavření licenční smlouvy s poskytovatelem licence systému, který data Navrhovatele zpracovává.

Povinná k tomuto uvádí, že pokud by bylo vydáno předběžné opatření tak, jak jej předložil Navrhovatel, a pokud by nedošlo k uzavření licenční smlouvy, hrozil by vznik značných škod Povinné, když případné pokuty ze strany poskytovatele licence by mohly být uloženy právě Povinné.

Povinná nad to uvádí, že nabídka společnosti NESS Czech s.r.o. v sobě obsahuje nabídku na výmaz a anonymizaci cizích dat. Povinná sice nezná parametry poptávky, které si stanovil Navrhovatel, ale ze znění této části nabídky vyplývá, že Navrhovatel má v plánu exportovat všechna data z paměťového úložiště Povinné, a to i data třetích osob. Povinná zdůrazňuje, že je vázána smluvními ujednáními a tento postup jako nezákonný nemůže připustit.

Pokud by tedy bylo nařízeno předběžné opatření ve znění předloženém Navrhovatelem, hrozilo by neoprávněné nakládání s daty třetích osob, které mají data u Povinné uložena, a hrozilo by neoprávněné užití těchto dat. K tomuto pak Povinná nemůže poskytovat součinnost, jelikož by se Povinná vystavila riziku sankcí ze strany státních orgánů i oprávněných vlastníků dat.

Nad to Povinná uvádí, že navržená úprava vzájemných vztahů není vůči Povinné přiměřená a spravedlivá, když jak je uvedeno výše v tomto vyjádření, Navrhovatel odměnu za služby dle Smlouvy dlouhodobě nehradí.

Dále vzniknou Povinné náklady spojené s případnou realizací nařízeného předběžného opatření po dobu do 31.3.2019 minimálně ve výši 15 900,- Kč bez DPH. Tato částka představuje náklady na provozování serverů/úložiště.

Dále náklady spojené s požadovaným počtem uživatelů ve výši 6 500,- Kč/uživatel/ měsíc, což v tuto chvíli nelze vyčíslit, když v petitu návrhu je uveden neurčitý počet osob.

Další náklady pak mohou vzniknout v souvislosti s činností Navrhovatele a provozním potřebám, když ani tyto náklady s ohledem na neurčitost petitu Návrhu nelze v tuto chvíli vyčíslit, avšak s ohledem na zkušenosti Povinné mohou být tyto náklady značně vysoké.

Další náklady pro Povinnou pak sebou ponese povinnost součinnosti při exportu a záloze dat, kdy Povinná bude nucena zabezpečit data ostatních společností, které uložště využívají.

Ve vztahu k závěrečnému návrhu Navrhovatele na nařízení předběžného opatření pak Povinná uvádí, že návrh Navrhovatele je neurčitý rovněž v tom směru, že nedefinuje obsah pojmu technický přístup. Tento pojem není definován ve Smlouvě a bez dalšího tak nelze stanovit, co tento technický přístup obnáší a jaké případné náklady pro Povinnou z tohoto plynou.

Povinná konstatuje, že paměťová úložiště nejsou v jejím vlastnictví, ale ve vlastnictví třetí osoby v návrhu neuvedené, a tedy nelze po Povinné vyžadovat součinnost ve spojení s paměťovým uložištěm, když tuto službu může poskytovat pouze vlastník paměťového úložiště.

Navrhovatel ve svém návrhu neuvádí konkrétní vymezení osob ani případné počty osob, pro které má být zřízen technický přístup k datům. Vzhledem k této neurčitosti nelze ani stanovit, zda případný zásah těchto osob nepovede k narušení systému a dat třetích osob.

Povinná dále konstatuje, že návrh na nařízení předběžného opatření je rovněž nesrozumitelný a neurčitý, když Navrhovatel nespecifikuje, jaká data mají být uchována, označena a exportována a dále chráněna Povinnou.

Při zjevném nezájmu a neschopnosti Navrhovatele specifikovat konkrétní data nelze spravedlivě požadovat součinnost a není řádně specifikováno, čeho by se takové předběžné opatření mělo týkat.

Ve vztahu k návrhu Navrhovatele, aby Povinná byla povinna s péčí řádného hospodáře chránit data Navrhovatele, Povinná uvádí, že toto je povinností Navrhovatele. Navrhovatel však svá data sám nechrání a nemůže tuto povinnost přenášet na Povinnou, a to mimo jiné i s ohledem na skutečnost, že Povinná nemá informace o tom, který subjekty by případnou zálohu dat prováděl.

Dle názoru Povinné je tak návrh na nařízení předběžného opatření v rozporu s právními předpisy, dobrými mravy a základními právy Povinné, jestliže Navrhovatel dlouhodobě neplní své závazky a prohlubuje škody na straně Povinné jako jednoho z věřitelů.

Konečně Povinná zdůrazňuje, že akt odstoupení od Smlouvy již byl učiněn a Smlouva tak bude ukončena k datu 28.2.2019, což ve svém přípisu ze dne 15.2.2019 Navrhovatel sám uznává.

Od 1.3.2019 tak již nebude existovat smluvním vztah, který by byl vázán na nařízení předběžného opatření a ukládal Povinné jakékoliv povinnosti plynoucí ze Smlouvy.

Povinnost spravovat data nese Navrhovatel, a jak již bylo v tomto přípisu několikrát zdůrazněno, není oprávněn tuto povinnost přenášet na Povinnou. Povinnosti spojené se správou dat pro Povinnou neplynou z žádného právního předpisu, ani ze smlouvy v okamžiku ukončení Smlouvy.

Ze smluvních ani zákonných ujednání není zřejmé jaké povinnosti součinnosti a zřízení technického přístupu by měly být Povinné uloženy předběžným opatřením.

Zároveň Povinná konstatuje, že ukončením Smlouvy, které Navrhovatel nerozporuje, bude povinna zajistit, aby data Navrhovatele nemohla být zneužita. Toho pak lze docílit pouze odstraněním dat z paměťových uložišť Povinné. Na tuto skutečnost byl Navrhovatel přípisem z 31.1.2019 upozorněn, a pokud si data nezabezpečil, je to pouze jeho pochybení. Odpovědnost za takto vzniklou újmu pak nese Navrhovatel, a to vůči všem věřitelům společnosti VÍTKOVICE POWER ENGINEERING a.s., mezi které patří i Povinná.

Závěrem Povinná opakuje podstatné skutečnosti, které jsou v rozporu s návrhem nařízení předběžného opatření tak, jak jej podal Navrhovatel:

- Povinná poskytla navrhovateli dostatečnou lhůtu pro zajištění jeho dat
- Navrhovatel danou situaci způsobil svou nečinností
- Navrhovatel opakovaně a dlouhodobě porušoval povinnosti dané Smlouvou
- Navrhovatelem podaný návrh na nařízení předběžného opatření je neurčitý, a to jak v části dat, kterých se opatření týká, tak v části povinností ukládaných Povinné
- v důsledku nařízení předběžného opatření může dojít k ohrožení a neoprávněnému zneužití dat třetích osob
- Smlouva bude ukončena k 28.2.2019, což Navrhovatel nezpochybňuje a tedy zaniká smluvní a zákonné zázemí pro správu dat Navrhovatele
- Povinné by se prohloubily škody a vznikly další značné náklady s předběžným opatřením

Ze všech shora uvedených důvodů proto Povinná navrhuje, aby soud návrh Navrhovatele pana Mgr. Bc. Davida Vandrovce na nařízení předběžného opatření zamítl.



.....
Mgr. Rodan Broskevič
předseda představenstva

Záznam o ověření elektronického podání doručeného na elektronickou podatelnu: Krajský soud v Ostravě

dle vyhlášky 259/2012 Sb.

Pořadové číslo zprávy:

40174 / 2019

Ev. číslo:

74bb4f64-8c2a-44be-9bfe-e8e7d2ffc0ee

Druh podání:

Datová zpráva z ISDS

ID zprávy:

651962428

Věc:

Vyjádření Povinné k návrhu na nařízení předběžného opatření

Odesílatel:

ID schránky:

gr9gw8a

Typ datové schránky:

PO

Osoba:

VÍTKOVICE, a.s.

Adresa:

Vítkovice 3020, 70300 Ostrava, CZ

Dodáno do DS dne:

25.02.2019 16:43:16

Odesláno do DS dne:

25.02.2019 16:43:16

Č.j. příjemce:

Č.j. odesílatele:

Sp.zn. příjemce:

Sp.zn. odesílatele:

KSOS 37 INS 10134/2016

Lhůta končí:

K rukám:

Ne

Číslo zákona:

Paragraf v zákoně:

Odstavec paragrafu:

Písmeno v paragrafu:

Ověření obálky:

Podpis je platný

Podepsal:

Informační systém datových schránek - produkční prostředí

Vystavil:

PostSignum Qualified CA 2

Sériové číslo certifikátu:

3f367d

Platnost:

19.12.2018 - 08.01.2020

Antivirový test:

Proběhl v systému ISDS

Obsah podání:

OK

Elektronický podpis:

Platný

Časové razítko:

Platné (připojeno 25.02.2019 16:43:16)

Certifikát:

Ověřeno na základě CRL z 25.02.2019 15:24:35

Datum a čas autom. ověření:

25.02.2019 16:45:23

Počet podaných příloh:1

Číslo přílohy	Výsledek	Název příl. CRL	Identifikace podepisující osoby	Identifikace vystavitele certifikátu	T	U	K	P	R	A	C	V
1		vyjádření Povinné k návrhu na nařízení předběžného opatření.pdf										
Podpis není připojen (žádný podpis).					A	N	N					

Čas ověření příloh:

25.02.2019 16:45:23

Ověření příloh:

ověřováno automaticky

Vysvětlení stavů při ověření příloh (vztaženo vždy k datu a času dodání):

Stav "?" znamená, že systém tuto operaci ještě neprovedl, ale provedena bude
Stav "-" znamená, že systém tuto operaci neprovádí
Stav "!" znamená, že systém tuto operaci nemůže provést
Stav "*" znamená, že bylo ověřeno proti CRL z uvedeného data.

T	Technické parametry ¹ :	A=splňuje	N=nesplňuje
U	Uznávaný elektronický podpis / značka:	A=připojen	N=nepřipojen
K	Kvalifikované časové razítko:	A=připojeno	N=nepřipojeno
P	Uznáv. el. podpis kvalif. certifikát (platnost):	A=platný	N=neplatný
R	Kvalifikované časové razítko (platnost):	A=platné	N=neplatné
A	Akreditovaný poskytovatel certifik. služeb ² :	A=ano	N=ne
C	Kvalifikované časové razítko:	A=platné	N=neplatné
V	Vytvořeno před zneplatněním certifikátu:	A=ano	N=ne

¹ Technické parametry – velikost, formát, škodlivý kód.
² Stav "Z"(Zahraniční) = certifikát není od české certifikační autority
Kontrola podpisů a razítek byla provedena na základě CRL seznamů platných k datu a času ověření datové zprávy.