

From:BADOKH

To:596120981

27/05/2016 17:46

#035 P.001/006



K160530-104 FAX

Krajský soud v Ostravě
Havlíčkovo náměstí č. 34
728 81 Ostrava I

Soud: KS Ostrava
Dostlo: 27.05.2016 17:46
Počet stran/příloh: 6/
Počet stejnopisů:

27. května 2016

Ke sp. zn.:

KSOS 25 INS 10525/2016**Dlužník:**

OKD, a.s., IČO 268 63 154,
se sídlem Stonavská 2179, Doly, 735 06 Karviná,
zapsaná u Krajského soudu v Ostravě pod spis. zn. B 2900

Zastoupen:

Petrem Kuhnem, advokátem, číslo osvědčení ČAK 10624,
se sídlem: BADOKH – Kuhn Dostál advokátní
kancelář s.r.o., Praha 1, 28. října 12, PSČ: 110 00

**Vyjádření dlužníka k návrhu společnosti Veolia Průmyslové služby ČR, a.s. na vydání
předběžného opatření k povolení zápočtů vzájemných pohledávek.**

1. Návrhem ze dne 24. května 2016, zveřejněným v insolvenčním rejstříku dne 25. května 2016, v oddíle B, pod č. 39, v 7:00 hod. (dále též „Návrh“), se společnost Veolia Průmyslové služby ČR a.s., IČO 278 26 554, se sídlem Zelcná 2061/88a, Mariánské Hory, PSČ 709 00, Ostrava (dále též „Veolia“) domáhá vydání předběžného opatření, kterým by insolvenční soud povolil zápočty vzájemných pohledávek dlužníka a společnosti Veolia, v současné době ve výši 6.733.842,35 Kč, a dále pak všech budoucích vzájemných pohledávek společnosti Veolia a dlužníka, které v budoucnu vzniknou ze smluv uvedených v Přílohách č. 1 až 18 a v Přílohách č. 46 až 66 Návrhu. Pohledávky společnosti Veolia, jakož i pohledávky dlužníka uvedené v Návrhu přitom vznikly před zahájením insolvenčního řízení, ovšem splatnost těchto pohledávek, dle vystavených faktur, nastala až po zahájení insolvenčního řízení, resp. u některých pohledávek nastane teprve v budoucnu.
2. Stejně jako ve svých předchozích vyjádřeních k návrhům jiných věřitelů, dlužník opět podotýká, že započtení vzájemných pohledávek věřitele a dlužníka je mimořádným opatřením, které prolamuje obecný zákaz kompenzace podle § 324 odst. 3 insolvenčního zákona. Zápočty pohledávek vzniklých před zahájením insolvenčního řízení, provedené na základě předchozích předběžných opatření vydaných insolvenčním soudem, přitom mají v současné době podstatný negativní vliv na stav dlužnických finančních prostředků.

3. Dlužník má zájem na pokračování obchodní spolupráce se společností Veolia. Jak je uvedeno v bodě 7 Návrhu, společnost Veolia je v současné době jediným možným dodavatelem užití (jak je tento pojem definován v Návrhu) dlužníku. Zabezpečení dodávek užití je nezbytné pro zajištění provozu dlužníka a bezpečnosti zaměstnanců dlužníka.
4. Dlužník předně podotýká, že platnost některých pohledávek společnosti Veolia z Rámcové smlouvy a Navazujících smluv, případně správnost některých faktur vystavených společností Veolia je mezi dlužníkem a společností Veolia dlouhodobě sporná. Dlužník rozporuje zejména fakturaci poplatku na podporu výkupu elektřiny z obnovitelných zdrojů energie účtovaného v roce 2015 za elektřinu odebranou dlužníkem z distribuční sítě společnosti Veolia připojené k polské přenosové soustavě. Dlužník dále rozporuje platby některých částí Pevné platby (jak je tento pojem definován v Rámcové smlouvě).
5. Dlužník proto dlouhodobě jedná se společností Veolia o řešení sporných pohledávek, úpravě vzájemných obchodních vztahů, jakož i změně některých ustanovení Rámcové smlouvy. Další jednání dlužníka se společností Veolia, za účasti insolvenčního správce, proběhlo dne 27. května 2016.
6. Pro úplnost dlužník uvádí, že si původně saturoval výrobu a dodávky energie v rámci vlastního obchodního závodu. V roce 2008 došlo k přechodu aktiv tvořících energetické hospodářství (vnitrozávodové rozvodné elektrické zařízení a zařízení určené k výrobě tepla a tlakového vzduchu) z dlužníka na společnost NWR Energy, a.s. (nyní společnost Veolia), jakožto sesterskou společnost dlužníka v koncernu NWR. Stalo se tak v důsledku projektu rozdělení dlužníka formou odštěpení sloučením. Současně dlužník pronajal společnosti Veolia rozvodné tepelné zařízení včetně kondenzátního a vratného potrubí, rozvody tlakového vzduchu a rozvody teplé užitkové vody ke koupání. Společnost NWR Energy, a.s. byla následně v roce 2010 z koncernu NWR prodána, přičemž součástí prodejního procesu byla rovněž podstatná změna Rámcové smlouvy.
7. Vzhledem k dominantnímu postavení společnosti Veolia pro dodávky některých užití je proto pozice dlužníka v jednáních o případných změnách Rámcové smlouvy značně oslabena a mezi stranami tak do dnešního dne nebylo dosaženo dohody. Možné zneužití dominantního postavení společnosti Veolia je v současné době zřejmě předmětem řízení u Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže. Dlužník přitom své závazky vůči společnosti Veolia řádně plní minimálně v rozsahu, v jakém nejsou mezi stranami rozporovány.

Důkaz: - Žádost o poskytnutí informací a podkladů ze strany Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže, č.j. ÚOHS-P1214/2015/DP-39412/2015/820/TPi, ze dne 23. listopadu 2015.
8. Z důvodu závislosti dlužníka na dodávkách užití od společnosti Veolia a možným fatálním následkům v případě náhlého přerušení dodávek užití stanoví článek 7. Rámcové smlouvy (jak je tento pojem definován v Návrhu) taxativní výčet případů, ve kterých je společnost Veolia oprávněna přerušit dodávky užití. Rámcová smlouva explicitně vylučuje možnost přerušení dodávek užití v jiných případech, a to včetně případů, kdy by společnost Veolia byla jinak oprávněna přerušit dodávky užití na základě platných právních předpisů (viz čl. 7.1.1. Rámcové smlouvy). Dle článku 7.3.1. Rámcové smlouvy je Veolia oprávněna přerušit dodávky konkrétní utility pouze ve

vztahu ke konkrétní vnitřní organizační jednotce dlužníka („VOJ“) a to, mimo jiné, za předpokladu, že dlužník je v prodlení platby převyšující 10.000.000 Kč za konkrétní utilitu pro konkrétní VOJ a zároveň toto prodlení trvá déle než 150 dní. Dle názoru dlužníka přitom podmínky pro přerušení dodávek utilit ze strany společnosti Veolia nejsou v současné době naplněny.

9. Výše uvedené ustanovení Rámcové smlouvy dokládá, že dlužník a společnost Veolia při sjednávání Rámcové smlouvy počítali i s možností vzniku relativně vysokého dluhu na straně dlužníka. Riziko prodlení s částí platby tak bylo oběma stranám známo a společnost Veolia s tímto rizikem do smluvního vztahu s dlužníkem vstupovala. Úmysl stran pokračovat v plnění Rámcové smlouvy i přes existenci značně vysokého dluhu je ostatně patrný i ze skutečnosti, že výpověď Rámcové smlouvy ze strany společnosti Veolia je možná pouze v případě, že dlužník je v prodlení s platbou převyšující částku 260.000.000 Kč (viz čl. 25.2.4. Rámcové smlouvy).
10. Dlužník dále podotýká, že článek 26.1.1. Rámcové smlouvy stanoví obecný zákaz jednostranného započtení vzájemných pohledávek společnosti Veolia a dlužníka. Výjimkou ze zákazu jednostranného započtení jsou pouze situace taxativně vyjmenované v článku 26.1.1. Zápočet vzájemných pohledávek ze strany společnosti Veolia je možný například za situace, kdy jsou splněny podmínky pro přerušení dodávek utilit (jak bylo uvedeno výše). Dále je zápočet povolen pouze pro specifické druhy pohledávek vznikajících z Rámcové smlouvy a Navazujících smluv (jak je tento pojen definován v Návrhu). Dlužník v současné době zjišťuje, zda pohledávky specifikované v bodech 12 a 13 návrhu spadají do kategorií, u kterých je jednostranné započtení pohledávek přípustné. Společnost Veolia přitom v Návrhu tuto skutečnost zcela opomíjí.
11. S ohledem na výše uvedené navrhuje dlužník Návrh na povolení zápočtů vzájemných pohledávek společnosti Veolia a dlužníka zamítnout.

OKD, a.s.

From:BADOKH

To:596120981

27/05/2016 17:48

#035 P.004/006



ÚŘAD PRO OCHRANU HOSPODÁŘSKÉ SOUTĚŽE



UOHSX007T5MX

Číslo jednací:

ÚOHS-P1214/2015/DP-39412/2015/820/TPi

Vyřizuje:

Mgr. Pírků

Ing. Kabilka

Brno:

23. listopadu 2015

Žádost o poskytnutí informací a podkladů

Vážení,

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže (dále též „Úřad“) provádí v rámci své dozorové pravomoci dané § 20 odst. 1 písm. a) a odst. 3 zákona č. 143/2001 Sb., o ochraně hospodářské soutěže a o změně některých zákonů (zákon o ochraně hospodářské soutěže), ve znění pozdějších předpisů (dále též „zákon“), šetření podnětu sp. zn. ÚOHS-P1214/2015/DP, a to ve věci možného zneužití dominantního postavení dle § 11 odst. 1 zákona společností Veolia Průmyslové služby ČR, a.s., se sídlem Zelená 2061/88a, Mariánské Hory, Ostrava, IČ 27826554 (dále též „Veolia PS“). Společnost Veolia se měla dopustit zneužití dominantního postavení vynucováním nepřiměřených podmínek v oblasti dodávek energií.

Za účelem zjištění stavu věci, o němž nejsou důvodné pochybnosti, žádá Úřad v souladu s § 21e odst. 1 a 2 zákona společnost OKD, a.s., se sídlem Stonavská 2179, Doly, Karviná, IČ 26863154 (dále též „OKD“) o poskytnutí následujících informací a podkladů.

1. Poskytněte prosím Úřadu kopii rámcové smlouvy o dodávkách energií, služeb a surovin uzavřené mezi společnostmi Veolia PS, případně společností Veolia Komodity ČR, s.r.o.¹, se sídlem 28. října 3337/7, Moravská Ostrava, Ostrava, IČ 25846159 (dále souhrnně též „Společnosti Veolia“) a OKD dne 27. 11. 2008 (dále též „Smlouva“).
2. Uveďte prosím, zda společnost OKD v minulosti odebírala některou ze služeb, surovin či energií, které v současnosti odebírá od Společností Veolia, od jiného dodavatele. V případě že ano, identifikujte prosím tohoto dodavatele (uvedením obchodní firmy a IČ), uveďte typ dodávané suroviny a současně uveďte důvody, které vedly k ukončení dodávek od tohoto odběratele.
3. Uveďte prosím, zda společnost OKD může předmětné dodávky služeb, surovin a energií (a to především tepla) nahradit dodávkami od jiného výrobce/dodavatele než od Společností Veolia, případně v rámci vnitropodnikových dodávek. Současně odhadněte náklady (finanční a časové) spojené s takovouto změnou dodavatele. V případě, že změna dodavatele u některé ze služeb, surovin či energií není možná, uveďte hlavní příčiny tohoto stavu.

¹ Dříve podnikající pod názvem CZECH-KARBON s.r.o.



Č. j.: ÚOHS-P1214/2015/DP-39412/2015/820/TPI

4. Sdělte Úřadu, zda společnost OKD uvažovala v době uzavírání Smlouvy o odběru některého zboží či služby, které odebírá na základě Smlouvy, od jiného dodavatele. V případě že ano, identifikujte tohoto potenciálního dodavatele (uvedením obchodní firmy a IČ) a uveďte důvody, které vás vedly k uzavření odběru tohoto zboží či služby od Společnosti Veolia.
5. Uveďte prosím celkové dodané množství (v GJ) a průměrnou cenu dodávek (v Kč/GJ) tepelné energie, u dodávek realizovaných na základě Smlouvy, a to jednotlivě pro každý rok v období 2010-2014. V případě, že je kromě jednotkové ceny za dodávky tepelné energie smluvně stanovena i paušální platba za dodané energie, zohledněte prosím odpovídající podíl této platby v jednotkové ceně za dodávky tepelné energie v jednotlivých letech. Dále prosím uveďte celkové dodané množství a jednotkovou cenu pro ostatní služby, suroviny a energie dodávané na základě Smlouvy, a to jednotlivě pro každý rok v období 2010-2014. Obdobně jako u tepelné energie prosím v jednotkové ceně za dodávky jednotlivých služeb, surovin a energií zohledněte odpovídající podíl případné paušální platby.

Úřad Vás žádá o zaslání Vaší odpovědi ve dvou vyhotoveních s tím, že jedno vyhotovení bude obsahovat vyznačení skutečností tvořících předmět obchodního tajemství ve smyslu § 504 zákona č. 89/2012 Sb., občanský zákoník (dále též „OZ“). Nadto u všech skutečností, které označíte za obchodní tajemství, uveďte (i) jejich přesnou identifikaci a (ii) zevrubné zdůvodnění toho, že jsou kumulativně naplněny všechny znaky obchodního tajemství ve smyslu § 504 OZ.

Vyžádané podklady a informace zašlete, prosím, ve lhůtě **nejpozději do 7. 12. 2015** do datové schránky Úřadu s ID fs2aa2t nebo na adresu Úřadu. Lze využít i faxové číslo 542 167 113 nebo e-mailové adresy posta@compet.cz. Za spolupráci Úřad předem děkuje.

Poučení:

Dle § 20 odst. 1 písm. a) zákona Úřad vykonává dozor nad tím, zda a jakým způsobem soutěžitelé plní povinnosti vyplývající pro ně z tohoto zákona nebo z rozhodnutí Úřadu vydaných na základě tohoto zákona. Dle § 20 odst. 3 zákona Úřad při výkonu dozoru postupuje přiměřeně podle § 21e, § 21f a § 21g zákona.

Dle § 21e odst. 1 zákona jsou soutěžitelé povinni poskytovat Úřadu úplné, správné a pravdivé podklady a informace, včetně obchodních knih, jiných obchodních záznamů nebo jiných záznamů, které mohou mít význam pro objasnění předmětu řízení (dále též „**obchodní záznamy**“). Dle § 21e odst. 2 zákona jsou soutěžitelé povinni na písemnou žádost poskytnout Úřadu podklady a informace, včetně obchodních záznamů ve lhůtě jím stanovené; při jejich vyžádání Úřad uvede právní důvod a účel šetření a upozorní na to, že za jejich neposkytnutí nebo neumožnění jejich prověření může Úřad uložit pokutu podle § 22c zákona.

Podle § 22c odst. 1 zákona může Úřad soutěžiteli uložit pořádkovou pokutu až do výše 300 000 Kč nebo 1 % z čistého obrátu dosaženého soutěžitelem za poslední ukončené účetní období, jestliže nesplní povinnost podle § 21e odst. 1 a 2 nebo § 21f odst. 3 zákona. Pořádkovou pokutu lze dle § 22c odst. 2 zákona uložit i opakovaně, přičemž celková výše

From:BADOKH

To:596120981

27/05/2016 17:55

#035 P.006/006

Č. j.: ÚOHS-P1214/2015/DP-39412/2015/820/TPi

opakovaně ukládaných pokut nesmí přesáhnout 10 000 000 Kč nebo 10 % z čistého obrátu dosaženého soutěžitelem za poslední ukončené účetní období.

Soutěžitel může označit skutečnosti, které jsou obsahem poskytnutých podkladů a informací, zcela nebo zčásti (s výjimkou úředních listin) za své obchodní tajemství ve smyslu § 504 zákona č. 89/2012 Sb., občanský zákoník. O takto označených skutečnostech jsou osoby, které jsou v pracovněprávním nebo jiném vztahu k Úřadu, na jehož základě vykonávají pro Úřad činnost, při níž se dozví skutečnosti tvořící předmět obchodního tajemství nebo důvěrnou informaci, povinny zachovávat mlčenlivost, a to i po skončení tohoto vztahu (§ 24 zákona ve spojení s § 15 odst. 3 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů).

V souladu s § 21c odst. 1 zákona jsou z nahlížení do spisu vyloučeny ty jeho části, které obsahují obchodní, bankovní nebo obdobné zákonem chráněné tajemství; spis musí zahrnovat vedle listin obsahujících takové tajemství i listiny, ze kterých bylo toto tajemství odstraněno, případně dostatečně podrobný výpis, který tajemství neobsahuje. Dle § 21c odst. 2 zákona je na žádost Úřadu osoba, které ochrana obchodního, bankovního nebo jiného obdobného zákonem chráněného tajemství svědčí, povinna vedle listin obsahujících takové tajemství předložit i listiny, ze kterých bylo toto tajemství odstraněno, případně pořídit z takových listin dostatečně podrobný výpis, který tajemství neobsahuje.

Vámi poskytnuté podklady a informace se stanou součástí spisové dokumentace vedeného podnětu, příp. správního řízení, a mohou být použity jako podklady pro případné rozhodnutí Úřadu, s nimiž mají právo být seznámeni účastníci správního řízení.

S pozdravem

Ing. Pavel Doležal

vedoucí

Oddělení dominance a vertikálních dohod – výroba

Obdržel:

OKD, a.s.

Stonavská 2179, Doly

735 06 Karviná

KRAJSKÝ SOUD
720 01 OSTRAVA