

PROSTŘEDNICTVÍM DATOVÉ SCHRÁNKY

Krajský soud v Ostravě

Havlíčkovo nábř. č. 34
728 81 Ostrava 1

ID datové schránky: jhyaeqv

Ke sp. zn.: 32 Icm 2796/2017
KSOS 25 INS 10525/2016

V Praze dne 23. listopadu 2018

Žalobce (věřitel):

Green Gas DPB, a.s.

IČ: 00494356

se sídlem Rudé armády 637, 739 21 Paskov

právně zastoupen **JUDr. Martinem Dančišinem**, advokátem
v advokátní kancelář Glatzová & Co., s.r.o., se sídlem v Praze 1,
Husova 5, PSČ 110 00

Žalovaný 1 (dlužník):

OKD, a.s.

IČ: 26863154

se sídlem Stonavská 2179, Doly, 735 06 Karviná

právně zastoupen **Mgr. Petrem Kuhnem**, advokátem
v advokátní kanceláři BADOKH – Kuhn Dostál advokátní
kancelář s.r.o. se sídlem 28. října 767/12, Praha 1

Žalovaný 2

(insolvenční správce):

Ing. Lee Louda

IČ: 693 26 681

se sídlem Vodičkova 41, Praha 1, 110 00

právně zastoupen **JUDr. Dušanem Dvořákem**, advokátem
se sídlem Hlinky 505/118, 603 00 Brno

o určení pravosti a výše pohledávky
P569 – 1, dílčí pohledávka č. 1

**návrh na pokračování v řízení (§ 111 odst. 4 o.s.ř.)
a částečné zpětvzetí žaloby**

Přílohy:

- 1) Smlouva o dodávce degazačního plynu ze dne 27.2.2018;
- 2) Smlouva o dodávce degazačního plynu v lokalitě Doubrava ze dne 27.2.2018; a
- 3) Kalkulace dopadů Nových smluv oproti původním odmítnutým smlouvám pro období do 31.12.2018.

I.

NÁVRH NA POKRAČOVÁNÍ V ŘÍZENÍ

- 1.1 Ve shora označené věci soud usnesením na čl. 49 spisu ze dne 19.12.2017 řízení na základě návrhu žalobce, s nímž žalovaní vyslovili souhlas, přerušil podle ust. § 110 o.s.ř.
- 1.2 **Žalobce dle ust. § 111 odst. 4 o.s.ř. navrhuje, aby soud v přerušeném řízení pokračoval.**

II.

REKAPITULACE

- 2.1 Žalobou v posuzované věci se žalobce domáhá ve smyslu ust. § 198 zákona č. 182/2006 Sb., o úpadku a způsobech jeho řešení (dále jen „**InsZ**“) určení pravosti a výše své pohledávky vůči žalovanému 1), přihlášené do insolvenčního řízení přihláškou pohledávky ze dne 7.11.2016 jako dílčí pohledávka č. 1 (dále jen „**Dílčí pohledávka č. 1**“) a následně popřené co do pravosti i výše žalovanými 1) a 2).

Jak plyne z přihlášky pohledávky, jakož i z obsahu žaloby v této věci, Dílčí pohledávka č. 1 je jednou z celkem sedmi dílčích pohledávek žalobce vůči žalovanému 1) z titulu náhrady škody přihlášených do insolvenčního řízení (dále jen „**Dílčí pohledávky č. 1 až 7**“). V případě všech Dílčích pohledávek č. 1 až 7 se jedná o škodu, jejíž vznik žalobci hrozí ve smyslu ust. § 253 odst. 4 InsZ v důsledku oznámení žalovaného 1) (dlužníka) ze dne 9.9.2016, kterým odmítl ve smyslu ust. § 330a ve spojení s § 253 InsZ plnění jednotlivých (v přihlášce specifikovaných) smluv uzavřených mezi žalovaným 1) a žalobcem (dále jen „**Odmítnuté smlouvy**“).

- 2.2 Dílčí pohledávka č. 1 (stejně jako ostatní dílčí pohledávky žalobce) byla žalobcem přihlášena (v souladu s ust. § 173 odst. 3 InsZ) jako dosud nesplatná a podmíněná. Jak žalobce uvedl v přihlášce pohledávky, Dílčí pohledávka č. 1 je vázána na splnění odkládací podmínky spočívající v tom, že dojde (i) k ukončení poskytování plnění Odmítnutých smluv ze strany dlužníka v návaznosti na již zmíněné odmítnutí jejich plnění a že současně dojde (ii) ke vzniku škody v příčinné souvislosti s odmítnutím plnění těchto smluv a ukončením poskytování jejich plnění.
- 2.3 Jelikož poskytování plnění podle Odmítnutých smluv následně nadále pokračovalo i po podání přihlášky pohledávky a dále i po podání incidenční žaloby v této věci, (což však nemění nic na právě řečeném, tj. že vznik škody ve smyslu ust. § 253 odst. 4 InsZ pochopitelně i nadále hrozil, jakmile dojde k ukončení poskytování plnění podle předmětných smluv), a jelikož zároveň probíhalo mezi stranami jednání o uzavření nových smluv, které by Odmítnuté smlouvy nahradily, (přičemž jejich uzavření mohlo zásadně ovlivnit výši pohledávky), navrhl žalobce ve smyslu ust. § 110 o.s.ř. přerušení řízení o žalobě v této věci. V návaznosti na souhlas obou žalovaných pak nadepsaný soud řízení o žalobě dle cit. zák. ustanovení přerušil a tento stav řízení trvá doposud.

III.

UZAVŘENÍ „NOVÝCH SMLUV“

- 3.1 Vzhledem k tomu, že výsledkem vzájemných jednání, která v době po podání žaloby v této věci proběhla mezi stranami, bylo dne 27.2.2018 uzavření smluv, které s účinností od 1.3.2018 Odmítnuté smlouvy de facto nahradily, konkrétně
- „Smlouvy o dodávce degazačního plynu“
 - „Smlouvy o dodávce degazačního plynu v lokalitě Doubrava“
 - „Smlouva o dílo na zajišťování servisu vybraných plynových zdrojů umístěných v podzemí dolů OKD, a.s.“

- „Smlouva o dílo na zajištění speciálních inženýrských služeb v oblasti hodnocení a prognózy účinků indukované seismicity“
- „Smlouva o dílo“, jejímž předmětem je mj. „zabezpečování výkonu specializovaných činností v oblastech geomechaniky, geofyziky, hydrogeologie, odvodňování a degazace“

(společně dále jen „**Nové smlouvy**“),

je nyní žalobce schopen specifikovat, že v příčinné souvislosti s odmítnutím Odmítnutých smluv žalovaným 1 (dlužníkem) mu (ve smyslu ust. § 253 odst. 4 InsZ) vznikne škoda odpovídající rozdílu mezi tím, jak se do jeho majetkových poměrů promítne plnění Nových smluv oproti tomu, jak by se v jeho majetkových poměrech odrazilo pokračování v plnění původních Odmítnutých smluv.

- 3.2 Níže v tomto podání tak žalobce specifikuje a dokládá ve vztahu k Dílčí pohledávce č. 1, jaký konkrétní rozdíl (z hlediska zásahu do majetkových poměrů žalobce) bude představovat plnění Nových smluv oproti situaci, kdy by pokračovalo i nadále plnění původních Odmítnutých smluv. V návaznosti na to pak **žalobce tímto podáním zčásti bere žalobu ve shora označené věci zpět, jak je uvedeno v podrobnostech níže.**

IV. ČÁSTEČNÉ ZPĚTVZETÍ ŽALOBY

- 4.1 Dílčí pohledávka č. 1 představuje škodu hrozící žalobci v důsledku odmítnutí Rámcové kupní smlouvy na prodej a nákup metanu ze dne 20.12.2006 ve znění pozdějších smluv („**Rámcová smlouva I.**“) a Rámcové smlouvy na dodávky metanu ve směsi důlních plynů pro teplárenské provozy ze dne 27.11.2008 ve znění pozdějších smluv („**Rámcová smlouva II.**“).

Původní vyčíslení Dílčí pohledávky č. 1 obsažené v přihlášce pohledávky v celkové výši 134.601.920,- Kč zahrnovalo následující tři položky

- (i) ušlý zisk věřitele v částce 60.974.143,- Kč, tj. zisk, který by věřitel za dobu do předpokládaného ukončení hornické činnosti dlužníka realizoval, (pokud by k odmítnutí Rámcové smlouvy I. a Rámcové smlouvy II. nedošlo), z výroby elektrické energie s využitím metanu vykupovaného od dlužníka na základě obou předmětných smluv. (Degazační plyn představuje pro věřitele surovinu pro výrobu elektrické energie).
- (ii) náklady na odstupné pro zaměstnance v částce 3.278.185,- Kč. Jedná se o hrozící náklady na vyplacení odstupného těm zaměstnancům věřitele, kteří by se v případě ukončení plnění odmítnutých smluv ze strany dlužníka stali pro věřitele nadbytečnými, jelikož jejich pracovní náplň spočívá právě v činnostech, k nimž dochází v rámci plnění Rámcové smlouvy I. a Rámcové smlouvy II.
- (iii) ztráta hodnoty majetku věřitele v částce 70.349.592,- Kč, přičemž se jedná o majetek pořízený věřitelem právě pro účely plnění Rámcové smlouvy I. a Rámcové smlouvy II., který by v případě ukončení plnění těchto smluv ze strany dlužníka představoval obtížně zpeněžitelnou nadbytečnou majetkovou hodnotu.

- 4.2 Obě shora uvedené Odmítnuté smlouvy, tj. Rámcovou smlouvu I. a Rámcovou smlouvu II., s účinností od 1.3.2018 de facto nahradily dvě z Nových smluv, a to „Smlouva o dodávce degazačního plynu“ a „Smlouva o dodávce degazačního plynu v lokalitě Doubrava“.

Novými smlouvami se žalovaný 1) (dlužník), obdobně jako tomu bylo v případě obou odmítnutých rámcových smluv, zavazuje dodávat žalobci veškerý degazační plyn, který

vzniká v souvislosti s hornickou činností (viz bod 3.3 Smlouvy o dodávce degazačního plynu i Smlouvy o dodávce degazačního plynu v lokalitě Doubrava).

Liší se však cena, kterou se žalobce jako odběratel zavazuje žalovanému 1 (dlužníkovi) jako dodavateli za odebraný degazační plyn podle Nových smluv platit. Oproti dosavadní výkupní ceně 2,57 Kč/m³ došlo k jejímu navýšení na 2,60 Kč/m³ (viz bod 6.1 Smlouvy o dodávce degazačního plynu).

Důkaz:

- *Smlouvou o dodávce degazačního plynu ze dne 27.2.2018*
- *Smlouvou o dodávce degazačního plynu v lokalitě Doubrava ze dne 27.2.2018*

- 4.3 Z uvedeného plyne, že ukončení plnění podle Rámcové smlouvy I. a Rámcové smlouvy II. a přechod na plnění podle Nových smluv s účinností od 1.3.2018 se do majetkové sféry žalobce promítne tak, že žalobci vznikne škoda ve výši odpovídající rozdílu mezi výší nákladů na nákup degazačního plynu podle původních odmítnutých rámcových smluv a mezi výší těchto nákladů podle Nových smluv.

Zmíněné navýšení výkupní ceny degazačního plynu představuje (vycházíme-li z množství žalobcem odebraného degazačního plynu za rok 2017 a predikujeme-li obdobný vývoj i pro následující roky) pro žalobce oproti nákladům na nákup degazačního plynu podle původních odmítnutých rámcových smluv celkové roční navýšení nákladů na nákup degazačního plynu v částce 1.025.982,57 Kč.

Za období do 31.12.2028, (což je předpokládaný termín ukončení hornické činnosti posledního aktivního dolu dlužníka dle Rámcové smlouvy II., čl. V. odst. 1), tak vznikne žalobci z titulu navýšení výkupní ceny degazačního plynu v Nových smlouvách oproti původním odmítnutým rámcovým smlouvám škoda celkem 11.114.811,18 Kč.

Důkaz:

- *kalkulací dopadů Nových smluv oproti původním odmítnutým smlouvám pro období do 31.12.2018*

- 4.4 V případě degazačního plynu nakupovaného z lokality dolu Doubrava se shora zmíněné navýšení výkupní ceny plynu o 0,03% dotkne žalobcových nákladů jen z poloviny (tj. navýšení o 0,015%), což má svůj důvod v odchylné smluvní úpravě, která pro dodávky v této lokalitě platí v návaznosti na investice provedené žalobcem do majetku žalovaného 1 (dlužníka) v souvislosti s tzv. doplňkovou degazací, kterou žalobce v této lokalitě provádí. To představuje pro žalobce roční navýšení nákladů na výkup degazačního plynu z této lokality v částce 50.276,24 Kč.

Vztaženo opět k předpokládanému množství degazačního plynu odebraného žalobcem z této lokality (na základě dat za rok 2017) pro období do 31.12.2018, vznikne žalobci z titulu navýšení výkupní ceny degazačního plynu v Nové smlouvě pro lokalitu Doubrava oproti původním odmítnutým smlouvám škoda celkem 544.659,21 Kč.

Důkaz:

- *kalkulací dopadů Nových smluv oproti původním odmítnutým smlouvám pro období do 31.12.2018*

- 4.5 Celkem tedy žalobci vznikne z titulu navýšení výkupní ceny degazačního plynu v Nových smlouvách oproti ceně podle obou odmítnutých rámcových smluv škoda ve výši 11.659.470,39 Kč (tj. 11.114.811,18 + 544.659,21).

Z titulů odpovídajících dalším dvěma původně uplatněným položkám škody v rámci Dílčí pohledávky č. 1 (tj. z titulu nákladů na odstupné pro zaměstnance a ztráty hodnoty

majetku žalobce) pak žalobci v návaznosti na uzavření Nových smluv a jejich plnění žádná škoda nevznikne.

Na základě uvedených skutečností tak **žalobce bere svou žalobu ve shora označené věci zpět, a to co do částky 122.942.449,61 Kč,** o níž původně uplatněná výše škody (134.601.920,- Kč) převyšuje částku 11.659.470,39 Kč, která po uzavření Nových smluv vyšla najevo jakožto výše škody, která žalobci vznikne v důsledku „nahrazení“ odmítnuté Rámcové smlouvy I. a Rámcové smlouvy II. Novými smlouvami.

Žalobce navrhuje, aby nadepsaný soud v rozsahu tohoto částečného zpětvzetí žaloby řízení ve shora označené věci zastavil.

Green Gas DPB, a.s.