

PROSTŘEDNICTVÍM DATOVÉ SCHRÁNKY**Krajský soud v Ostravě**

Havlíčkovo nábř. č. 34
728 81 Ostrava 1

ID datové schránky: jhyaeqv

Ke sp. zn.: 32 Icm 2803/2017
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. 2

návrh na pokračování v řízení (§ 111 odst. 4 o.s.ř.)

Přílohy:

- 1) Smlouva o dílo na zajišťování servisu vybraných plynových zdrojů umístěných v podzemí dolů OKD, a.s., a
- 2) 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. 52 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. 2 (dále jen „**Dílčí pohledávka č. 2**“) 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. 2 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. 2 (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. 2 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.

IV.

DÍLČÍ POHEDÁVKA Č. 2 – PONECHÁVÁ SE V PŮVODNÍ VÝŠI

- 4.1 Dílčí pohledávka č. 2 představuje škodu hrozící žalobci v důsledku odmítnutí Smlouvy na provádění doplňkové degazace ze dne 12.3.2009 ve znění jejích pozdějších změn.

Původní vyčíslení Dílčí pohledávky č. 2 obsažené v přihlášce pohledávky v celkové výši 47.483.200,- Kč představovalo ušlý zisk žalobce, který by věřitel za dobu do předpokládaného ukončení hornické činnosti žalovaného 1 (dlužníka) realizoval (pokud by k odmítnutí Smlouvy na provádění doplňkové degazace nedošlo) za služby tzv. doplňkové degazace poskytované žalovanému 1).

- 4.2 Odmítnutou Smlouvu na provádění doplňkové degazace s účinností od 1.3.2018 de facto nahradila jedna z Nových smluv, a to „Smlouva o dílo na zajišťování servisu vybraných plynových zdrojů umístěných v podzemí dolů OKD, a.s.“

Cena, kterou se žalovaný 1) touto novou smlouvou zavazuje platit žalobci za služby doplňkové degazace, je stanovena paušální částkou 300.000,- Kč bez DPH za kalendářní měsíc.

Důkaz:

- *Smlouvou o dílo na zajišťování servisu vybraných plynových zdrojů umístěných v podzemí dolů OKD, a.s.*

- 4.3 Z uvedeného plyne, že ukončení plnění podle Smlouvy na provádění doplňkové degazace a přechod na plnění podle uvedené nové smlouvy s účinností od 1.3.2018 se do majetkové sféry žalobce promítne tak, že žalobci vznikne škoda ve výši odpovídající rozdílu mezi výší zisku, kterého by věřitel poskytováním služeb doplňkové degazace žalovanému 1) dosáhl podle původní odmítnuté smlouvy a mezi výší zisku, kterého žalobce poskytováním těchto služeb dosáhne podle zmíněné nové smlouvy.

Z porovnání údajů o tržbách žalobce realizovaných z poskytování služeb doplňkové degazace žalovanému 1) za poslední rok účinnosti původní smlouvy (2017) s roční odměnou, která věřiteli bude náležet podle zmíněné nové smlouvy, přičemž v nákladech na poskytování těchto služeb na straně žalobce není (oproti době účinnosti původní smlouvy) podstatný rozdíl, plyne, že přechod na zmíněnou novou smlouvu pro žalobce představuje roční rozdíl ve výši zisku v částce 6.224.785,17 Kč.

Za období do 31.12.2028, (což je předpokládaný termín ukončení hornické činnosti posledního aktivního dolu žalovaného 1) dle Rámcové smlouvy II., čl. V. odst. 1), tak vznikne žalobci z titulu rozdílu v zisku realizovaném z poskytování služeb doplňkové degazace žalovanému 1) podle nové smlouvy oproti původní odmítnuté smlouvě škoda celkem 67.435.172,63 Kč.

Důkaz:

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

- 4.4 Jelikož částka 67.435.172,63 Kč, která po uzavření nové smlouvy upravující poskytování služeb doplňkové degazace vyšla najevo jakožto výše škody, která žalobci vznikne z titulu ušlého zisku v důsledku „nahrazení“ původní smlouvy touto novou smlouvou, ještě převyšuje původní vyčíslení Dílčí pohledávky č. 2 (tj. částku 47.483.200,- Kč), **ponechává žalobce Dílčí pohledávku č. 2 v původně přihlášené výši 47.483.200,- Kč.**

Green Gas DPB, a.s.