

SEZNAM PŘIHLÁŠENÝCH POHLEDÁVEK

Krajský soud v Ostravě, Havlíčkovo nábřeží 1835/34, Ostrava

Sp. zn.: **KSOS 25 INS 10525 / 2016**

PJ dne: 09.08.2016

Dlužník: **OKD, a.s., Stonavská 2179, Karviná, 73506, IČ/RČ: 26863154**Věřitel: **Citibank N.A., London Branch, Citigroup Centre, Canada Square 25, Londýn, E14 5LB, Spojené království**Číslo věřitele: **31**

Ins. správce: Ing. Lee Louda, Vodičkova 41, Praha 1, 110 00

Číslo přihlášky: **P100**Přihláška doručena dne: **27.05.2016**Dílčí pohledávka: **1**

| | | | | |
|---|---------------------------------|---|--------------------------|----------------|
| Celková výše - z toho jistina - příslušenství | Kč | 621 273 214,79 Kč | 621 273 214,79 Kč | 0,00 Kč |
| Vykonatelná ve výši | Kč | 0,00 Kč | | |
| Důvod podmíněnosti | | | | |
| Právní důvod vzniku pohledávky | | Ručení za závazky společnosti NWR Holdings B.V., založené podle nizozemského práva, se sídlem Herengracht 448, 1017CA, Amsterdam, Nizozemsko, vyplývající ze smlouvy "Super Senior Term Facility Agreement EUR35,000,000", uzavřené dne 9.9.2014 mezi NWR Holdings jako úvěrovaným, společností Deutsche Bank AG, London Branch jako agentem, věřitelem jako agentem pro zajištění, dlužníkem jako ručitelem, New World Resources N.V., a dalšími smluvními stranami a Intercreditor Agreement uzavřené mezi NWR Holdings, NWR, dlužníkem, věřitelem Agentem a některými dalšími stranami ze dne 7.10.2014. | | |
| Popřeno | Pravost | Popírá pravost | | |
| | Výše pohledávky - z toho uznáno | Kč | 621 273 214,79 Kč | 0,00 Kč |

Celkem přihlášeno: **621 273 214,79 Kč**Z toho zjištěno: **0,00 Kč**Věřitel číslo: **31**

SEZNAM PŘIHLÁŠENÝCH POHLEDÁVEK

Krajský soud v Ostravě, Havlíčkovo nábřeží 1835/34, Ostrava

Sp. zn.: **KSOS 25 INS 10525 / 2016**

PJ dne: 09.08.2016

Dlužník: **OKD, a.s., Stonavská 2179, Karviná, 73506, IČ/RČ: 26863154**

Věřitel: **Citibank N.A., London Branch, Citigroup Centre, Canada Square 25, Londýn, E14 5LB, Spojené království**

Číslo věřitele: **31**

Ins. správce: **Ing. Lee Louda, Vodičkova 41, Praha 1, 110 00**

Stanovisko dlužníka: **1 - Popírá pravost, popírá výši 621 273 214,79 Kč.
Dlužník popírá pravost pohledávky č. 1**

a) Řídící osoba dlužníka přiměla dlužníka uzavřít ručitelský závazek (čl. 18 úvěrové smlouvy SSFA).

V době sjednání a uzavření tzv. Scheme of Arrangement mezi společnostmi New World Resources N.V. (dále též „NWR NV“) a jejími věřiteli podle části 26 zákona Spojeného království o obchodních společnostech z roku 2006 (United Kingdom's Companies Act 2006) (dále též „Restrukturalizace dluhu NWR“) byla řídící osobou dlužníka společnost NWR NV.

Uzavření transakcí týkající se Restrukturalizace dluhu NWR, zejména úvěrové smlouvy „Super Senior Term Facility Agreement € 35.000.000“ (dále též „Úvěr SSFA“) bylo v zájmu společností NWR NV a dalších osob ze skupiny NWR NV a nikoliv v zájmu dlužníka. Zájem společností NWR NV a dalších osob ze skupiny NWR a zájem dlužníka se ukázaly být rozporné.

Společnost NWR NV přiměla dlužníka uzavřít transakce, bez kterých by se Restrukturalizace dluhu NWR neuskutečnila. Společnost NWR NV předložila dlužníkovi formulářový souhlas s transakcemi týkající se Restrukturalizace dluhu NWR NV, včetně Úvěru SSFA a ručitelského závazku (Guarantee and Indemnity dle čl. 18 Úvěru SSFA) v rámci kterého byla sjednána přihlášená pohledávka z ručení. Formulářový souhlas s uvedenými transakcemi včetně návrhů příslušných dokumentů byly vyhotoveny právním zástupcem společností NWR NV, advokátní kanceláří White and Case (Europe) LLP, bez možnosti dlužníka se k transakcím vyjádřit. Společností NWR NV byla představenstvu dlužníka udělena instrukce k neprodlenému přijetí tohoto usnesení per rollam.

b) Ručení nebylo řádně sjednáno a podepsáno dlužníkem vzhledem ke konfliktu zájmů zástupců dlužníka.

Na základě výše uvedeného usnesení představenstva dlužníka byla společnost NWR NV zmocněna k zastupování dlužníka v souvislosti s veškerými dokumenty vyhotovovanými v rámci Restrukturalizace dluhu NWR, včetně Úvěru SSFA. Zájmy společností NWR NV a zájmy dlužníka byly v rozporu.

K vyhotovení a podepsání veškerých dokumentů v souvislosti s Restrukturalizací dluhu NWR, včetně Úvěru SSFA, byl za dlužníka zmocněn pan Boudewijn Wentink, zaměstnanec společností NWR NV. Zájmy pana Boudewijna Wentinka a zájmy dlužníka byly v rozporu.

Sjednání a/nebo uzavření závazku osobou, která není k tomu způsobilá, resp. která jedná v konfliktu zájmů se zjevně poruší veřejnému pořádku dle § 4 zákona o mezinárodním právu soukromém.

Stanovisko správce: **1 - Popírá pravost, popírá výši 621 272 214,79 Kč.
Insolvenční správce popírá pravost dílčí pohledávky č. 1, které po zpětvzetí ze strany věřitele je přihlášena ve výši 621.273.214,79 Kč.**

a/ neexistence primárního dluhu, neexistence ručení

V prvé řadě není ze strany věřitele prokázáno, že vznikl dluh (závazek) společnosti NWR Holdings B.V., tedy že došlo k poskytnutí jakéhokoli plnění ze strany věřitele. Pokud neexistuje primární dluh, nemůže existovat ani závazek z titulu ručení. Věřitel nijak neprokazuje existenci primárního dluhu, za který dle tvrzení v přihlášce má ručit OKD, a.s.

Nebylo také vůbec prokázáno, že ručitelské závazky OKD, a.s. platně převzala, neboť zejména nebyla předložena platná plná moc pro osobu podepisující. Pohledávka je přihlášena z titulu ručení za závazky NWR Holdings B.V., které jí mají plynout ze smlouvy nazvané Super Senior Term Facility Agreement €35.000.000 ze dne 9. září 2014 (dále jen „Smlouva SSTF“) a smlouvy nazvané Intercreditor Agreement ze dne 7.10.2014 (dále jen „Smlouva ICA“). Z těchto dokumentů se podává, že je jak za společností ve skupině NWR, ale tak i za ručitele (dlužníka) podepsala jediná osoba, a to Boudewijn Wentink. I pokud by byla předložena plná moc, pak je zjevné, osoba podepisující za dlužníka podepsala předmětný dokument také jako zástupce všech ostatních stran na straně NWR, a její zájmy tak byly v přímém konfliktu se zájmy dlužníka. Jak plyne z vyjádření dlužníka v rámci návrhu na předběžné opatření, donutila skupina NWR dlužník k podpisu uvedených smluv a nijak nezajistila, aby

Věřitel číslo: **31**

SEZNAM PŘIHLÁŠENÝCH POHLEDÁVEK

Krajský soud v Ostravě, Havlíčkovo nábřeží 1835/34, Ostrava

Sp. zn.: KSOS 25 INS 10525 / 2016

PJ dne: 09.08.2016

Dlužník: OKD, a.s., Stonavská 2179, Karviná, 73506, IČ/RČ: 26863154

Věřitel: Citibank N.A., London Branch, Citigroup Centre, Canada Square 25, Londýn, E14 5LB, Spojené království

Číslo věřitele: 31

Ins. správce: Ing. Lee Louda, Vodičkova 41, Praha 1, 110 00

se OKD, a.s. nedostala do úpadekové situace (v této souvislosti nelze vyloučit neplatnost daného úkonu (právního jednání) zejména z důvodu absence relevantního projevu vůle OKD, a.s.).

b) neúčinnost právních úkonů (tvrzena pro případ platného právního jednání)

Pohledávka je přihlášena z titulu ručení za závazky NWR Holdings B.V., které jí mají plynout ze Smlouvy SSTF a Smlouvy ICA.

Insolvenční správce popírá pohledávku dále z důvodu, že oba právní úkony, které věřitel označuje za právní tituly vzniku přihlášené pohledávky (Smlouva SSTF a Smlouva ICA), jsou vůči dlužníkovi právně neúčinné, jde o úkony bez přiměřeného protiplnění, v souladu s ustanovením §240 insolvenčního zákona, popřípadě o úkony zvýhodňující dle §241 insolvenčního zákona.

Podle ustanovení § 240 insolvenčního zákona právním úkonem bez přiměřeného protiplnění se rozumí právní úkon, jímž se dlužník zavázal poskytnout plnění bezúplatně nebo za protiplnění, jehož obvyklá cena je podstatně nižší než obvyklá cena plnění, k jehož poskytnutí se zavázal dlužník (odstavec 1). Právním úkonem bez přiměřeného protiplnění se rozumí pouze právní úkon, který dlužník učinil v době, kdy byl v úpadku, nebo právní úkon, který vedl k dlužníkovu úpadku. Má se za to, že právní úkon bez přiměřeného protiplnění učiněný ve prospěch osoby dlužníku blízké nebo osoby, která tvoří s dlužníkem koncern, je úkonem, který dlužník učinil v době, kdy byl v úpadku. (odstavec 2). Právnímu úkonu bez přiměřeného protiplnění lze odporovat, byl-li učiněn v posledních 3 letech před zahájením insolvenčního řízení ve prospěch osoby dlužníku blízké nebo osoby, která tvoří s dlužníkem koncern, anebo v době 1 roku před zahájením insolvenčního řízení ve prospěch jiné osoby (odstavec 3).

V případě, že přihlášený věřitel podá žalobu na určení pravosti a výše pohledávky, pak insolvenční správce podá v rámci téhož řízení (§ 97 odst. 1 o. s. ř.) odpůří žalobu (viz Nejvyšší soud, sen. zn. 29 ICdo 13/2012).

Postup skupiny NWR, jejíž závazky měl dle tvrzení věřitele zajišťovat dlužník, posuzoval předběžně i Vrchní soud v Olomouci, když uvedl (4 VSOL 856/2016-B-133): Za podstatnou považuje odvolací soud skutečnost, že společností NWR B.V. (odvolatel), jako jediný akcionář dlužníka, a NWR N.V., jako jediný společník společnosti NWR B.V., zatížily dlužníka závazky, které vůči němu z titulu ručení jako své pohledávky uplatnil věřitel Citibank N.A., tj. minimálně tyto společnosti zatížily dlužníka závazky ve výši 9.530.033.808,71 Kč a 955.109.001,09 Kč. Dále za podstatnou považuje odvolací soud skutečnost, že dlužník má na uspokojení pohledávek věřitelů ve výši 17.246.248.966 Kč majetek v hodnotě 6.748.568.000 Kč. Odvolací soud podotýká, že společností NWR B.V. a NWR N.V. minimálně při uzavírání dokumentu označeného jako Indenture (příloha k přihlášce P33), jímž takto zatížily dlužníka věděly co činí, neboť jak za NWR N.V. jako emitenta, tak za NWR B.V. a dlužníka jako ručitele je podepsána vždy jedna a tatáž osoba Boudewijn Wentik. Jak dále vyplývá z přihlášek pohledávek P33 a P100, ani NWR B.V. ani NWR N.V. své dluhy nezaplatily (z částečného zpětvzetí přihlášky P100 -4 nevyplývá, že to byly společnosti NWR B.V. a NWR N.V., které dluh částečně zaplatily), takže neúčinnily ničeho, aby zatížení dlužníka eliminovaly. Společnosti NWR B.V. a NWR N.V. jsou tudíž zodpovědné za to, že uspokojení věřitelů (ať už ve formě reorganizace nebo konkurzu) bude podstatně nižší, než kdyby takového ručení dlužníka nebylo. Existuje zde tudíž reálné nebezpečí v nepřiměřeném jednání těchto společností, a to ohledně rozhodování o majetku dlužníka, ale i ohledně rozhodování o personálních změnách u dlužníka. Tato skutečnost již sama o sobě je podstatným důvodem, proč je u dlužníka nutné předběžným rozhodnutím kontrolovat korporátní rozhodování.

Insolvenční správce je přesvědčen, že právní úkony, které dle tvrzení věřitele představují právní základ vzniku ručení OKD, a.s., jsou právní úkony učiněné ve prospěch osoby dlužníku blízké nebo osoby, která tvoří s dlužníkem koncern (NWR Holdings B.V., New World Resources N.V.) a nebylo poskytnuto žádné relevantní protiplnění.

Stejně tak jde o úkony zvýhodňující přihlášeného věřitele. Účelem úpravy neúčinnosti tzv. zvýhodňujících právních úkonů je zabránit tomu, aby se v důsledku takového právního úkonu dostalo některému z věřitelů na úkor ostatních věřitelů vyššího uspokojení, než jaké by mu jinak v konkursu náleželo. Význam ručení jako prostředku zajištění závazku tkví v tom, že věřiteli umožňuje požadovat splnění závazku nejen od přímého dlužníka, ale i od ručitele, a to samozřejmě i v případě, že vůči ručiteli je vedeno insolvenční řízení. Prostřednictvím ručení tak dochází k rozšíření okruhu majetku, z něhož může věřitel uspokojit svoji nesplacenou pohledávku. Z ekonomických analýz vyplývá, že tyto úkony vedly k úpadku dlužníka.

Popření výše pohledávky:

In eventum, insolvenční správce popírá i vyšší přihlášené pohledávky, a to pro případ, že pravost

Věřitel číslo:

31

SEZNAM PŘIHLÁŠENÝCH POHLEDÁVEK

Krajský soud v Ostravě, Havlíčkovovo nábřeží 1835/34, Ostrava

Sp. zn.: **KSOS 25 INS 10525 / 2016**

PJ dne: 09.08.2016

Dlužník: **OKD, a.s., Stonavská 2179, Karviná, 73506, IČ/RČ: 26863154**

Věřitel: **Citibank N.A., London Branch, Citigroup Centre, Canada Square 25, Londýn, E14 5LB, Spojené království**

Číslo věřitele: **31**

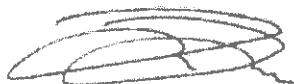
Ins. správce: **Ing. Lee Louda, Vodičkova 41, Praha 1, 110 00**

pohledávky bude zjištěna. Insolvenční správce popírá pohledávku co do výše 621.272.214,79 Kč a tvrdí, že správná a skutečná výše pohledávky činí 1.000,- Kč. V rozsahu popřené výše přihlášená pohledávka neexistuje, není prokázán vznik primárního dluhu v této výši.

Další okolnosti:

Výsledek přezkumného jednání:

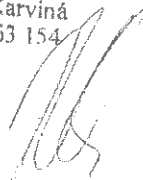
Poznámky:



Ing. Lee Louda

Podpis insolvenčního správce:

OKD, a.s.
Stonavská 2179, Doly
735 06 Karviná
IČ: 268 63 154



OKD, a.s.

Podpis dlužníka:

Mgr. Petr Kula

Podpis soudce:

Ing. Pavel J. Holc
Na základě PM z 13.7.2016

SEZNAM PŘIHLÁŠENÝCH POHLEDÁVEK

Krajský soud v Ostravě, Havlíčkovo nábřeží 1835/34, Ostrava

Sp. zn.: **KSOS 25 INS 10525 / 2016**

PJ dne: 09.08.2016

Dlužník: **OKD, a.s., Stonavská 2179, Karviná, 73506, IČ/RČ: 25863154**Věřitel: **Citibank N.A., London Branch, Citigroup Centre, Canada Square 25, Londýn, E14 5LB, Spojené království**Číslo věřitele: **31**

Ins. správce: Ing. Lee Louda, Vodičkova 41, Praha 1, 110 00

Číslo přihlášky: **P 33**Přihláška doručena dne: **17.05.2016**Dílčí pohledávka: **1**

| | | | | |
|---|---------------------------------|--|----------------------------|---------|
| Celková výše - z toho jistina - příslušenství | Kč | 9 530 033 808,71 Kč | 9 530 033 808,71 Kč | 0,00 Kč |
| Vykonatelná ve výši | Kč | 0,00 Kč | | |
| Důvod podmíněnosti | | | | |
| Právní důvod vzniku pohledávky | | Ručení za závazky společnosti New World Resources N.V., založené podle nizozemského práva, se sídlem 115 Park Street, London, W1K 7AP, Spojené království (dále jen "NWR"), vyplývající z dokumentu Indenture "EUR 300,000,000 Senior Secured PIK Toggle Notes due 2020" uzavřeného dne 7.10.2014 mezi NWR jako emitentem, věřitelem jako agentem pro zajištění (Security Agent), dlužníkem jako ručitelem, společností Deutsche Trustee Company Limited jako správcem (dále jen "Správce") a dalšími smluvními stranami. Na základě Indenture vydala společnost NWR dluhopisy o celkové jmenovité hodnotě ve výši 300,000,000 EUR s datem splatnosti v roce 2020. | | |
| Popřeno | Pravost | Popírá pravost | | |
| | Výše pohledávky - z toho uznáno | Kč | 9 530 033 808,71 Kč | 0,00 Kč |

Celkem přihlášeno: **9 530 033 808,71 Kč**Z toho zjištěno: **0,00 Kč**Věřitel číslo: **31**

SEZNAM PŘIHLÁŠENÝCH POHLEDÁVEK

Krajský soud v Ostravě, Havlíčkovo nábřeží 1835/34, Ostrava

Sp. zn.: **KSOS 25 INS 10525 / 2016**

PJ dne: 09.08.2016

Dlužník: **OKD, a.s., Stonavská 2179, Karviná, 73506, IČ/RČ: 26863154**

Věřitel: **Citibank N.A., London Branch, Citigroup Centre, Canada Square 25, Londýn, E14 5LB, Spojené království**

Číslo věřitele: **31**

Ins. správce: Ing. Lee Louda, Vodičkova 41, Praha 1, 110 00

Stanovisko dlužníka: Dlužník popírá pravost a popírá výši 9 530 033 808,71 Kč.

Dlužník popírá pravost pohledávky č. 1

a) Absence kauzy a rozpor s veřejným pořádkem.

Věřitel přihlásil pohledávku z tzv. paralelního dluhu, která postrádá důvod.

Pohledávka z paralelního dluhu je pohledávkou abstraktní, bez důvodu (tj. kauzy), když dlužníkovi ani osobě, za kterou se měl dlužník zaručit, věřitel nikdy neposkytnul žádné plnění.

Požadavek na důvod v závazkových vztazích vychází z § 1791 NOZ, podle kterého je věřitel povinen prokázat důvod závazku. Věřitel důvod přihlášené pohledávky nedoložil. Uznání závaznosti resp. platnosti závazkových právních vztahů bez důvodu se zjevně přičí veřejnému pořádku dle § 4 zákona o mezinárodním právu soukromém.

b) Řídící osoba dlužníka přiměla dlužníka uzavřít ručitelský závazek (čl. XII tzv. Indenture).

V době sjednání a uzavření tzv. Scheme of Arrangement mezi společností New World Resources N.V. (dále též „NWR NV“) a jejími věřiteli podle části 26 zákona Spojeného království o obchodních společnostech z roku 2006 (United Kingdom's Companies Act 2006) (dále též „Restrukturalizace dluhu NWR“) byla řídící osobou dlužníka společnost NWR NV.

Uzavření transakcí týkající se Restrukturalizace dluhu NWR, zejména dokumentu „Indenture € 300,000,000 Senior Secured PIK Toggle Notes due 2020“ (dále též „Indenture“) bylo v zájmu společnosti NWR NV a dalších osob ze skupiny NWR NV a nikoliv v zájmu dlužníka. Zájem společnosti NWR NV a dalších osob ze skupiny NWR a zájem dlužníka se ukázaly být rozporné.

Společnost NWR NV přiměla dlužníka uzavřít transakce, bez kterých by se Restrukturalizace dluhu NWR neuskutečnila. Společnost NWR NV předložila dlužníkovi formulářový souhlas s transakcemi týkající se Restrukturalizace dluhu NWR NV, včetně Indenture a ručitelského závazku (Guaranteed Obligations dle čl. XII Indenture) v rámci které byla sjednána přihlášená pohledávka z ručení. Formulářový souhlas s uvedenými transakcemi včetně návrhů příslušných dokumentů byly vyhotoveny právním zástupcem společností NWR NV advokátní kancelář White and Case (Europe) LLP, bez možnosti dlužníka se k transakcím vyjádřit. Společností NWR NV byl představenstvu dlužníka udělena instrukce k neprodlenému přijetí tohoto usnesení per rollam.

c) Ručení nebylo řádně sjednáno a podepsáno dlužníkem.

Na základě výše uvedeného usnesení představenstva dlužníka byl zaměstnanec společnosti NWR NV zmocněn k zastupování dlužníka v souvislosti s veškerými dokumenty vyhotovovanými v rámci Restrukturalizace dluhu NWR. Zájem společnosti NWR NV a zájem dlužníka byly v rozporu.

K vyhotovení a podepsání veškerých dokumentů v souvislosti s Restrukturalizací dluhu NWR byl za dlužníka zmocněn pan Boudewijn Wentink. Zájem pana Boudewijna Wentinka a zájem dlužníka byly v rozporu.

Pan Boudewijn Wentink podepsal Indenture za společnost NWR NV i za společnost NWR Holdings B.V. na základě své funkce vedoucího právního oddělení (Chief Legal Officer). Tuto funkci však ve společnosti dlužníka Boudewijn Wentink nikdy nezastával. Boudewijn Wentink podepsal Indenture tak, že neuvedl, že jedná jako zmocněnec dlužníka, a takovým jednáním nemohl dlužníka zavázat. Věřitel si je uvedeného problému vědom, když předložil dodatečně upravenou listinu, ze které má vyplývat, že Boudewijn Wentink jednal jako zástupce dlužníka, nicméně originál listiny se liší od kopie dodané věřitelem v tomto ohledu liší a doložku o zasluhování neobsahuje.

Sjednání a/nebo uzavření závazku osobou, která není k tomu způsobilá se zjevně přičí veřejnému pořádku dle § 4 zákona o mezinárodním právu soukromém.

Věřitel číslo: 31

SEZNAM PŘIHLÁŠENÝCH POHLEDÁVEK

Krajský soud v Ostravě, Havlíčkovo náměstí 1835/34, Ostrava

Sp. zn.: KSOS 25 INS 10525 / 2016

PJ dne: 09.08.2016

Dlužník: OKD, a.s., Stonavská 2179, Karviná, 73506, IČ/RČ: 26863154

Věřitel: Citibank N.A., London Branch, Citigroup Centre, Canada Square 25, Londýn, E14 5LB, Spojené království

Číslo věřitele: 31

Ins. správce: Ing. Lee Louda, Vodičkova 41, Praha 1, 110 00

Stanovisko správce: 1 - Popírá pravost, popírá výši 9 530 032 808,71 Kč.
Insolvenční správce popírá pravost pohledávky č. 1

a/ neexistence primárního dluhu, neexistence ručení

V první řadě není ze strany věřitele prokázáno, že vznikl dluh (závazek) společnosti New World Resources N.V., tedy že došlo k poskytnutí jakéhokoli plnění ze strany věřitele (není prokazováno poskytnutí plnění ani dlužníkem, ani NWR). Pokud neexistuje primární dluh, nemůže existovat ani závazek z titulu ručení. Věřitel nijak neprokazuje existenci primárního dluhu (závazku), za který dle tvrzení v přihlášce má ručit OKD, a.s.

Nebylo také vůbec prokázáno, že ručitelé závazky OKD, a.s. platně převzala, neboť zejména nebyla předložena písemná plná moc pro osobu podepisující. Důvodem vzniku této pohledávky má být skutečnost, že dlužník ručí za závazky společnosti New World Resources N.V., přičemž tento závazek má vyplývat z dokumentu označeného jako „Indenture € 300,000,000 Senior Secured PIK Toggle Notes due 2020“ ze dne 7.10.2014 (dále jen „Indenture“). Z tohoto dokumentu se také podává, že ho jak za emitenta, tak za všechny ručitele podepsala jediná osoba, a to Boudewijn Wentink. I pokud by byla předložena plná moc, pak je zjevné, osoba podepisující za dlužníka podepsala předmětný dokument také jako zástupce všech ostatních stran na straně NWR, a její zájmy tak byly v přímém konfliktu se zájmy dlužníka. Jak plyne z vyjádření dlužníka v rámci návrhu na předběžné opatření, donutila skupina NWR dlužník k podpisu uvedených smluv a nijak nezajistila, aby se OKD, a.s. nedostala do úpadkové situace (v této souvislosti nelze vyloučit nepatnost daného úkonu (právního jednání) zejména z důvodu absence relevantního projevu vůle OKD, a.s.).

Pan Boudewijn Wentink podepsal dokument Indenture za společnost OKD, a.s. na základě své funkce vedoucího právního oddělení (Chief Legal Officer - CLO). Tuto funkci však ve společnosti dlužníka Boudewijn Wentink nikdy nezastával. Boudewijn Wentink podepsal Indenture tak, že neuvedl, že jedná jako zmocněnec dlužníka, a takovým jednáním nemohl dlužníka zavázat. Předložené vyhotovení smlouvy Indenture ze strany věřitele obsahuje dodatečné změny, které se na originálu smlouvy nenacházejí (je doplněno, že dané osoba jednala jako zmocněnec a funkce CLO je přeškrtnuta) a smlouva tak byla ze strany neznámých osob dodatečně měněna.

b) neúčinnost právních úkonů (tvrzena pro případ platného právního jednání)

Pohledávka je přihlášena z titulu ručení za závazky New World Resources N.V., které jí mají plynout ze smlouvy nazvané Indenture. Insolvenční správce popírá pohledávku dále z důvodu, že právní úkon, který věřitel označuje za právní titul vzniku přihlášené pohledávky (Indenture), je vůči dlužníkovi právně neúčinný, neboť jde o úkony bez přiměřeného protiplnění, v souladu s ustanovením §240 insolvenčního zákona, popřípadě o úkon zvýhodňující dle §241 insolvenčního zákona.

Podle ustanovení § 240 insolvenčního zákona právním úkonem bez přiměřeného protiplnění se rozumí právní úkon, jímž se dlužník zavázal poskytnout plnění bezúplatně nebo za protiplnění, jehož obvyklá cena je podstatně nižší než obvyklá cena plnění, k jehož poskytnutí se zavázal dlužník (odstavec 1). Právním úkonem bez přiměřeného protiplnění se rozumí pouze právní úkon, který dlužník učinil v době, kdy byl v úpadku, nebo právní úkon, který vedl k dlužníkovu úpadku. Má se za to, že právní úkon bez přiměřeného protiplnění učiněný ve prospěch osoby dlužníku blízké nebo osoby, která tvoří s dlužníkem koncern, je úkonem, který dlužník učinil v době, kdy byl v úpadku, (odstavec 2). Právnímu úkonu bez přiměřeného protiplnění lze odporovat, byl-li učiněn v posledních 3 letech před zahájením insolvenčního řízení ve prospěch osoby dlužníku blízké nebo osoby, která tvoří s dlužníkem koncern, anebo v době 1 roku před zahájením insolvenčního řízení ve prospěch jiné osoby (odstavec 3).

V případě, že přihlášený věřitel podá žalobu na určení pravosti a výše pohledávky, pak insolvenční správce podá v rámci téhož řízení (§ 97 odst. 1 o. s. ř.) odpůřčí žalobu (viz Nejvyšší soud, sen. zn. 29 ICdo 13/2012).

Postup skupiny NWR, jejíž závazky měl dle tvrzení věřitele zajišťovat dlužník, posuzoval předběžně i Vrchní soud v Olomouci, když uvedl (4 VSOL 856/2016-B-133): Za podstatnou považuje odvolací soud skutečnost, že společností NWR B.V. (odvolatel), jako jediný akcionář dlužníka, a NWR N.V., jako jediný společník společnosti NWR B.V., zatížily dlužníka závazky, které vůči němu z titulu ručení jako své pohledávky uplatnil věřitel Citibank N.A., tj. minimálně tyto společnosti zatížily dlužníka závazky ve výši 9.530.033.808,71 Kč a 955.109.001,09 Kč. Dále za podstatnou považuje odvolací soud skutečnost, že dlužník má na uspokojení pohledávek věřitelů ve výši 17.246.248.966 Kč majetek v hodnotě 6.748.568.000 Kč. Odvolací soud podotýká, že společností NWR B.V. a NWR N.V. minimálně

Věřitel číslo:

31

SEZNAM PŘIHLÁŠENÝCH POHLEDÁVEK

Krajský soud v Ostravě, Havlíčkovo náměstí 1835/34, Ostrava

Sp. zn.: **KSOS 25 INS 10525 / 2016**

PJ dne: 09.08.2016

Dlužník: **OKD, a.s., Stonavská 2179, Karviná, 73506, IČ/RČ: 26863154**

Věřitel: **Citibank N.A., London Branch, Citigroup Centre, Canada Square 25, Londýn, E14 5LB, Spojené království**

Číslo věřitele: **31**

Ins. správce: **Ing. Lee Louda, Vodičkova 41, Praha 1, 110 00**

při uzavírání dokumentu označeného jako Indenture (příloha k přihlášce P33), jímž takto zatížily dlužníka věděl co činí, neboť jak za NWR.N.V. jako emitenta, tak za NWR B.V a dlužníka jako ručitele je podepsána vždy jedna a tatáž osoba Boudewijn Wentik. Jak dále vyplývá z přihlášek pohledávek P33 a P100, ani NWR B.V. ani NWR N.W. své dluhy nezaplátily (z částečného zpětvzetí přihlášky P100 -4 nevyplyvá, že to byly společnosti NWR B.V. a NWR N.V., které dluh částečně zaplatily), takže nečinily nic, aby zatížení dlužníka eliminovaly. Společnosti NWR B.V. a NWR N.V. jsou tudíž zodpovědné za to, že uspokojení věřitelů (ať už ve formě reorganizace nebo konkurzu) bude podstatně nižší, než kdyby takového ručení dlužníka nebylo. Existuje zde tudíž reálné nebezpečí v nepřímém jednání těchto společností, a to ohledně rozhodování o majetku dlužníka, ale i ohledně rozhodování o personálních změnách u dlužníka. Tato skutečnost již sama o sobě je podstatným důvodem, proč je u dlužníka nutné předběžným rozhodnutím kontrolovat korporátní rozhodování.

Insolvenční správce je přesvědčen, že právní úkon, který dle tvrzení věřitele představuje právní základ vzniku ručení OKD, a.s., je právní úkon učiněný ve prospěch osoby dlužníka blízké nebo osoby, která tvoří s dlužníkem koncern (New World Resources N.V.) a nebylo poskytnuto žádné relevantní protiplnění.

Stejně tak jde o úkon zvýhodňující přihlášeného věřitele. Účelem úpravy neúčinnosti tzv. zvýhodňujících právních úkonů je zabránit tomu, aby se v důsledku takového právního úkonu dostalo některému z věřitelů na úkor ostatních věřitelů vyššího uspokojení, než jaké by mu jinak v konkursu náleželo. Význam ručení jako prostředku zajištění závazku tkví v tom, že věřiteli umožňuje požadovat splnění závazku nejen od přímého dlužníka, ale i od ručitele, a to samozřejmě i v případě, že vůči ručiteli je vedeno insolvenční řízení. Prostřednictvím ručení tak dochází k rozšíření okruhu majetku, z něhož může věřitel uspokojit svoji nesplacenou pohledávku.

Z ekonomických analýz vyplývá, že tvrzené převzetí ručení vedlo k úpadku dlužníka.

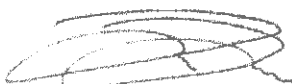
Popření výše pohledávky: In eventum, insolvenční správce popírá i výši přihlášené pohledávky, a to pro případ, že pravost pohledávky bude zjištěna. Insolvenční správce popírá pohledávku co do výše 9.530.032.808,71 Kč a tvrdí, že správná a skutečná výše pohledávky činí 1.000,- Kč. V rozsahu popřené výše přihlášená pohledávka neexistuje, není prokázán vznik primárního dluhu v této výši.

Další okolnosti:

Výsledek přezkumného jednání:

Poznámky:

OKD, a.s.
Stonavská 2179, Doly
735 06 Karviná
IČ: 268 63 154



Ing. Lee Louda
Podpis insolvenčního správce:

OKD, a.s.
Podpis dlužníka:



Mgr. Petr Kula
Podpis soudce:

Ing. Pavel Jirtek
Na základě PN z 13.7.2016