

**Krajský soud v Ostravě**  
Havlíčkovo nábř. č. 34  
728 81 Ostrava 1

25. května 2016

**Ke sp. zn.:** **KSOS 25 INS 10525/2016**

**Dlužník/navrhovatel:** OKD, a.s., IČO 268 63 154,  
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.

**NÁVRH**  
**NA NAŘÍZENÍ PŘEDBĚŽNÉHO OPATŘENÍ**

s návrhem na odklad zveřejnění elektronického obrazu návrhu dle § 423 odst. 2 insolvenčního  
zákona

*Jednou*

Přílohy: dle seznamu příloh.

## Seznam příloh:

- I. Žádost o potvrzení zájmu k poskytnutí provozního financování spolu s kontaktním seznamem oslovených subjektů;
- II. Tisková zpráva společnost NWR Plc. „*Majority Shareholder Exit Completed*“ ze dne 9. března 2016;
- III. Tisková zpráva NWR - Seznam akcionářů NWR Plc. z 8. dubna 2016;
- IV. Rozhodnutí NWR Plc. o výměně dluhopisů za akcie společnosti ze dne 8. dubna 2016;
- V. Tiskové a zpravodajské zprávy s prohlášením skupiny AHG;
- VI. Výzva ze dne 11. května 2016 od společnosti Citibank N.A., London Branch, jakožto agenta pro zajištění ze smlouvy „*Super Senior Term Facility Agreement €35,000,000*“, ke splnění ručitelského závazku dlužníka;
- VII. Výzva ze dne 11. května 2016 od společnosti Citibank N.A., London Branch, jakožto agenta pro zajištění ze emisních podmínek „*€300,000,000 Senior Secured PIK Toggle Notes due 2020*“, ke splnění ručitelského závazku dlužníka.

## **I. Shrnutí**

1. Dlužník podává návrh na nařízení předběžného opatření ve smyslu § 74 a násl. občanského soudního řádu (dále též „**o.s.ř.**“) ve spojení s § 82 a § 61 insolvenčního zákona, kterým má být ustanoven prozatímní věřitelský výbor.
2. Dlužník dále podává návrh na nařízení předběžného opatření ve smyslu § 74 a násl. o.s.ř., ve spojení s § 82 insolvenčního zákona, kterým má být určeno, že:
  - (a) k zastavení provoz závodu dlužníka, byť zčásti, nebo omezení provozu závodu dlužníka lze přistoupit pouze s předchozím souhlasem prozatímního věřitelského výboru a do doby jmenování prozatímního věřitelského výboru s předchozím souhlasem insolvenčního soudu; a
  - (b) k účinnosti usnesení valné hromady, resp. rozhodnutí jediného společníka v působnosti valné hromady dlužníka a k rozhodnutí mimo valnou hromadu dlužníka, se vyžaduje souhlas prozatímního věřitelského výboru a do doby jmenování prozatímního věřitelského výboru se vyžaduje souhlas insolvenčního soudu.

## **II. Ustanovení prozatímního věřitelského výboru**

3. Podle § 61 insolvenčního zákona jmenuje na návrh dlužníka insolvenční soud neprodleně prozatímní věřitelský výbor.
4. Dlužník je názoru, že jsou zde dány důvody pro jmenování prozatímního věřitelského výboru, zejména kvůli potřebě dlužníka vyjednat v období nadcházejících týdnů možnosti úvěrového financování ve smyslu § 41 insolvenčního zákona. Dlužník již v průběhu minulého týdne rozeslal potenciálním zájemcům žádosti o potvrzení zájmu k poskytnutí provozního financování. Dlužník byl následně kontaktován několika zájemci a v nejbližších dnech bude dlužník dojednávat bližší možnosti úvěrového financování.
5. Dlužník rovněž jedná o možnosti obnovení faktoringu, tj. možnosti financování prostřednictvím krátkodobých úvěrů poskytnutých při dodávkách zboží a služeb, s bankami a obchodními partnery, s nimiž před podáním insolvenčního návrhu dlužník dlouhodobě zajišťoval hrazení pohledávek tímto způsobem. Faktoring je smlouvou obdobnou smlouvě o úvěru a jedná se tedy o úvěrové financování ve smyslu zmiňovaného § 41 insolvenčního zákona. Dlužník rovněž jedná o možnosti sjednání běžného úvěrového financování.
6. K uzavření smluv ohledně úvěrového financování je přitom v souladu s § 58 odst. 2 písm. c) insolvenčního zákona zapotřebí souhlasu věřitelského výboru, resp. prozatímního věřitelského výboru. Vzhledem k akutní potřebě dlužníka řešit provozní financování a některé neočekávané výpadky ve finančních tocích dlužníka (způsobených např. neuhrazenými pohledávkami některých dlužníků dlužníka) lze

očekávat naléhavou potřebu schválení úvěrového financování ještě před ustanovením věřitelského výboru.

7. Ke dni 24. května 2016, 12:00 hodin bylo do insolvenčního řízení přihlášeno celkem 59 věřitelů dlužníka. Hodnota přihlášených pohledávek přesahuje již v tuto chvíli 10,3 miliardy Kč, tj. hodnota dosud přihlášených pohledávek představuje přibližně 60 % hodnoty závazků evidovaných dlužníkem (viz body 20 a 21 insolvenčního návrhu). Dlužník je proto názoru, že hodnota pohledávek dosud přihlášených věřitelů odůvodňuje jmenování prozatímního věřitelského výboru.

Důkaz: - Žádost o potvrzení zájmu k poskytnutí provozního financování spolu s kontaktním seznamem oslovených subjektů;

### III.

#### Účinnost usnesení valné hromady dlužníka

##### *Střet zájmů dlužníka se zájmy osob dlužníka ovládajících*

8. Osobami ovládajícími dlužníka jsou společnost NWR Holdings B.V., založená a existující podle práva Nizozemska, se sídlem na adrese Herengracht 448, 1017 CA Amsterdam, Nizozemsko, registrační číslo 61294179 (dále též „**NWR Holdings BV**“) a společnost New World Resources Plc., založená a zapsaná v Anglii a Walesu, se sídlem na adrese c/o Hackwood Secretaries Limited, One Silk Street, London EC2Y 8HQ, Velká Británie, registrační číslo 7584218 (dále též „**NWR Plc.**“) (bližší popis kapitálové struktury a majetku osob, které dlužníka ovládají nebo které tvoří s dlužníkem koncern je obsažen v bodech č. 49 až 53 insolvenčního návrhu).
9. Společnost NWR Plc. je dále ovládána společnostmi Ashmore Investment Management Limited, se sídlem 61 Aldwych, London, WC2B 4AE, Velká Británie, registrační číslo 03344281; M&G Investment Management Limited, se sídlem Laurence Pountney Hill, London, EC4R 0HH, Velká Británie, registrační číslo 00936683; a Gramercy Funds Management LLC, se sídlem 20 Dayton Avenue, Greenwich, CT 06830, Spojené státy americké, sdružených a společně vystupujících jako skupina „Ad Hoc Group“ (společně dále též „**skupina AHG**“). Skupina AHG je tak entitou v konečném důsledku ovládající společnost NWR Plc. a nepřímou tak i ovládající dlužníka.

Důkaz: - Tisková zpráva společnost NWR Plc. „*Majority Shareholder Exit Completed*“ ze dne 9. března 2016;  
- Tisková zpráva NWR - Seznam akcionářů NWR Plc. z 8. dubna 2016;  
- Výroční zpráva NWR Plc., strany 12 a 65 (přiložená k insolvenčnímu návrhu jako Příloha č. 17);  
- Rozhodnutí NWR Plc. o výměně dluhopisů za akcie společnosti ze dne 8. dubna 2016.

10. Členové skupiny AHG jsou zároveň věřitelem dlužníka na základě emise dluhopisů „*€300,000,000 Senior Secured PIK Toggle Notes due 2020*“ emitovaných společností New World Resources N.V., ze dne 7. října 2014 (dále též „**Emise dluhopisů**“), resp. na základě ručitelského závazku dlužníka za splacení Emise dluhopisů, jak je blíže

popsáno v bodě 15 insolvenčního návrhu a v přihlášce pohledávky vedené v insolvenčním spise pod č. P33.

11. Pohledávku z Emise dluhopisů přihlásila do insolvenčního řízení společnost Citibank N.A., London Branch, registrační číslo BR001018, se sídlem Citigroup Centre, Canada Square 25, Londýn E14 5LB, Velká Británie („Citibank“). Společnost Citibank přitom jedná jakožto tzv. agent (zástupce) pro zajištění (*Security Agent*) držitelů dluhopisů a společný a nerozdílný věřitel všech držitelů dluhopisů (viz článek XIII. odst. 13.06 Emise dluhopisů), který je oprávněn vymáhat pohledávky odpovídající zajištěným dluhům vůči dlužníkovi.

Důkaz: - Přihláška pohledávky společnosti Citibank N.A., London Branch (založeno v insolvenčním spise pod č. P33);  
- Emisní podmínky dluhopisů „€300,000,000 Senior Secured PIK Toggle Notes due 2020“ emitovaných společností New World Resources N.V., ze dne 7. října 2014 (přiložené k insolvenčnímu návrhu jako Příloha č. 6);  
- Výzva ze dne 11. května 2016 od společnosti Citibank N.A., London Branch, jakožto agenta pro zajištění z Emisních podmínek, ke splnění ručitélského závazku dlužníka.

12. Vlastníkem většiny dluhopisů emitovaných na základě Emise dluhopisů jsou rovněž členové skupiny AHG, kteří jsou tak i hlavními věřiteli dlužníka z titulu dlužníkovy ručení za dluhy z Emise dluhopisů. Členové skupiny AHG jsou navíc věřiteli dlužníka na základě smlouvy „*Super Senior Term Facility Agreement €35,000,000*“ uzavřené dne 9. září 2014, resp. na základě ručitélského závazku dlužníka za splacení závazků z uvedené smlouvy, jak je blíže popsáno v bodě 17 insolvenčního návrhu. **Skupina AHG je tak na jedné straně sdružením ovládající dlužníka, a na straně druhé největším věřitelem dlužníka.** Zájmy osob ovládajících dlužníka a dlužníka tak mohou být ve vzájemném konfliktu.

Důkaz: - Tiskové a zpravodajské zprávy s prohlášením skupiny AHG;  
- Příloha č. 1 smlouvy „*Super Senior Term Facility Agreement €35,000,000*“ uzavřená dne 9. září 2014 (přiložená k insolvenčnímu návrhu jako Příloha č. 8);  
- Výzva ze dne 11. května 2016 od společnosti Citibank N.A., London Branch, jakožto agenta pro zajištění ze smlouvy „*Super Senior Term Facility Agreement €35,000,000*“, ke splnění ručitélského závazku dlužníka, strana 11.

13. Dlužník je ručitelem za významné závazky společnosti NWR Holdings BV a osob ovládajících NWR Holdings BV vyplývajících z Emise dluhopisů. V důsledku uplatnění ručení vůči dlužníkovi se v důsledku ručitélského regresu dlužník může stát významným věřitelem společnosti NWR Holdings BV a osob ovládajících NWR Holdings BV. Dlužník a jeho akcionář jsou vzájemně v postavení věřitele a dlužníka. Takové vztahy jsou ze své podstaty vždy protichůdné a nutnost jejich průhledného řešení je umocněna úpadkovou situací dlužníka.

Důkaz: - Přihláška pohledávky společnosti Citibank N.A., London Branch (založeno v insolvenčním spise pod č. P33);

- Emisní podmínky dluhopisů „€300,000,000 Senior Secured PIK Toggle Notes due 2020“ emitovaných společností New World Resources N.V., ze dne 7. října 2014 (přiložené k insolvenčnímu návrhu jako Příloha č. 6);
- Úvěrová smlouva „Super Senior Term Facility Agreement €35,000,000“ ze dne 9. září 2014 (přiložená k insolvenčnímu návrhu jako Příloha č. 8);
- Výzva ze dne 11. května 2016 od společnosti Citibank N.A., London Branch, jakožto agenta pro zajištění, ke splnění ručitelského závazku dlužníka

14. V této situaci je nutné v maximální míře **předejít pochybnostem o podjatosti vedení dlužníka, zajistit rovný přístup dlužníka ke všem věřitelům dlužníka a transparentní nakládání s majetkem dlužníka**. Stejně tak je nutné zajistit ochranu dlužníka před nepodloženými dohady o případných majetkových transakcích s dlužníkovým majetkem.

#### ***Podmínění účinnosti rozhodnutí valné hromady***

15. Postup představenstva dlužníka může být změněn např. rozhodnutím na úrovni valné hromady dlužníka či jinými společenstevními rozhodnutími akcionáře dlužníka a jeho ovládajících osob (např. odvoláním stávajících členů představenstva dlužníka a jmenování osob, které budou postupovat v souladu s pokyny ovládající osoby, přijetím rozhodnutí o zrušení dlužníka s likvidací).
16. S ohledem na kolizi zájmů mezi společníky a věřiteli, § 333 insolvenčního zákona pozastavuje výkon funkce orgánů dlužníka. Ustanovení § 333 odst. 2 insolvenčního zákona váže účinnost rozhodnutí valné hromady nebo dozorčí rady na souhlas věřitelského výboru. K pozastavení výkonu funkce orgánů, resp. odložení účinnosti jejich rozhodnutí však dochází až povolením reorganizace.
17. Dlužník se, s ohledem na vážnost konfliktu zájmů, vážnost úpadkové situace dlužníka a nutnost rychlého řešení, domáhá nařízení předběžného opatření, které je svými účinky obdobné citovanému § 333 insolvenčního zákona, s cílem upravit právní poměry dlužníka ještě před povolením reorganizace. **Navrhuje se proto, aby rozhodnutí valné hromady dlužníka byly podrobeny požadavku na společný zájem věřitelů a účinky takového rozhodnutí navázány na rozhodnutí prozatímního věřitelského výboru.**
18. Vzhledem k potenciální závažnosti konfliktu zájmu je nutné zajistit kontrolu právních vztahů mezi dlužníkem a jeho ovládajícími osobami okamžitě. Jmenování prozatímního věřitelského výboru přitom může vyžadovat určitý čas v řádu několika dní. Z tohoto důvodu navrhuje dlužník do doby jmenování prozatímního věřitelského výboru podmínit účinnost rozhodnutí valné hromady dlužníka souhlasem insolvenčního soudu. Insolvenční zákon v určitých situacích výslovně předpokládá výkon působnosti věřitelského výboru ze strany insolvenčního soudu (např. § 61 odst. 2 a § 66 insolvenčního zákona).
19. Valná hromada je orgánem dlužníka ve smyslu § 151 a násl. občanského zákoníku v návaznosti na § 398 a násl. zákona o obchodních korporacích. Předběžné opatření tak směřuje proti dlužníkovi samotnému. Obdobně to platí i v případě jediného společníka, který dle § 12 zákona o obchodních korporacích vykonává působnost nejvyššího orgánu. Návrh na nařízení předběžného opatření se týká i tzv. rozhodování

*per rollam* tj. rozhodování společníků dlužníka *mimo* valnou hromadu podle § 418 zákona o obchodních korporacích.

20. Podle § 76 odst. 1 písm. e) o.s.ř. lze předběžným opatřením nařídít účastníkovi, aby něco snášel. Podle § 82 odst. 1 a § 113 odst. 1 insolvenčního zákona může insolvenční soud nařídít předběžné opatření i bez návrhu. Dlužník (jinými slovy) navrhuje, aby mu bylo nařízeno snášet odkladný účinek rozhodnutí jeho valné hromady (či obdobného rozhodnutí) a to až do doby souhlasu prozatímního věřitelského výboru (s takovým rozhodnutím).
21. Dlužník si je vědom, že navrhované předběžné opatření není výslovně upraveno zákonem. Insolvenční soud však není přísně vázán „katalogem“ typů předběžných opatření podle o.s.ř. či insolvenčního zákona, což zákonodárce vyjádřil tím, že umožňuje insolvenčnímu soudu nařídít předběžná opatření bez návrhu a uvádí jejich demonstrativní výčet. Občanský soudní řád se uplatní pouze v rozsahu, v jakém není v rozporu se zásadami, na kterých insolvenční řízení spočívá a předběžné opatření směřuje k naplnění zásad dle § 5 písm. a), b) a d) insolvenčního zákona. V minulosti obdobně insolvenční soudy postupovaly (mj. i shora nadepsaný soud, např. č.j. KSOS 13 INS 59/2011 – A7) v případech, kdy rozhodovaly o odklizení účinků spojených se zahájeným insolvenčním řízením (tj. rovněž o předběžném opatření mimo zákonný katalog).

#### **IV. Návrh**

22. S ohledem na výše uvedené dlužník navrhuje, aby insolvenční soud nařídil předběžné opatření, kterým:
  - (a) ve výroku I. jmenuje prozatímní věřitelský výbor;
  - (b) ve výroku II. stanoví, že zastavit provoz závodu dlužníka, byť zčásti, nebo omezit provoz závodu dlužníka lze pouze s předchozím souhlasem prozatímního věřitelského výboru a do doby jmenování prozatímního věřitelského výboru s předchozím souhlasem insolvenčního soudu.
  - (c) ve výroku III. stanoví, že k účinnosti i) rozhodnutí jediného společníka v působnosti valné hromady dlužníka, ii) rozhodnutí valné hromady dlužníka a k iii) rozhodnutí společníků mimo valnou hromadu dlužníka se vyžaduje souhlas prozatímního věřitelského výboru a do doby jmenování prozatímního věřitelského výboru souhlas insolvenčního soudu.
23. Dlužník žádá insolvenční soud, aby s ohledem na obsah tohoto návrhu zveřejnil elektronický obraz tohoto návrhu v insolvenčním rejstříku až společně s usnesením soudu o nařízení předběžného opatření.

**OKD, a.s.**