Dohoda o narovnání smluvních vztahů

**Lumius, spol. s r.o. "v likvidaci"** se sídlem Horní 700, 739 25 Sviadnov, zapsána v obchodním rejstříku vedeném Krajským soudem v Ostravě, odd. C, č. vložky 27060, IČ: 25911945,
DIČ: CZ25911945, kterou zastupuje: Ing. Pavel Miklas, likvidátor společnosti

(dále jen **„Dodavatel“**)

**VÍTKOVICE ARÉNA, a.s.,** se sídlem Ruská 3077/135, 700 30 Ostrava - Zábřeh, zapsána v obchodním rejstříku vedeném Krajským soudem v Ostravě, odd. B, č. vložky 2600, IČ: 25911368,
DIČ: CZ25911368, zastoupená: Mgr. Petr Handl, předseda představenstva, Ing. Jaroslav Vlk, místopředseda představenstva

(dále jen „**Odběratel**“)

(společně také jako **„Smluvní strany“ nebo „účastníci“**)

uzavírají níže uvedeného dne, měsíce a roku Dohodu o narovnání smluvních vztahů, § 1903 zákona č. 89/2012 Sb.

(dále jen „**Dohoda**“) jak následuje:

**I.**

**Úvodní ustanovení**

1. Smluvní strany spolu uzavřely dne 12.10.2021 Smlouvu o sdružených službách dodávky elektřiny ze sítí VN, ev. č. E017321024 (dále jen „Smlouva“), na jejímž základě se Dodavatel zavázal dodávat Odběrateli elektřinu do odběrných míst Odběratele dle Smlouvy.
2. Smluvní strany dále konstatují, že dne 11. 1. 2022 byla ze strany Dodavatele z důvodu nemožnosti plnění ukončena dodávka elektřiny do odběrných míst Odběratele dle Smlouvy.
3. Odběratel má za prokázané, že s ohledem na to, že nedošlo k plnění dle uzavřené Smlouvy, vznikl odběrateli nárok na smluvní pokutu a rovněž nárok na náhradu škody.
4. Vzhledem k tomu, že Dodavatel ukončil svou podnikatelskou činnost a k 1. červnu 2022 vstoupil do likvidace, dohodly se Smluvní strany na narovnání mezi nimi sporných práv a povinností jejich nahrazením novými závazky a na zániku právního vztahu založeného Smlouvou, a to za podmínek této Dohody.

**II.**

**Specifikace sporných práv**

1. Odběratel má za nepochybné, že ukončením dodávek elektřiny dle Smlouvy došlo k porušení smluvní povinnosti Dodavatele, čímž má Odběratel za to, že mu vznikla škoda a do budoucna se bude tato škoda nadále navyšovat a Dodavatel za tuto škodu odpovídá v plné výši. Dále má odběratel za to, že mu vzniklo právo na zaplacení smluvní pokuty dle Smlouvy, jakož i nákladů spojených s vymáháním uvedených nároků.
2. S ohledem na skutečnosti uvedené v čl. II bodu 1 této Dohody Odběratel již vystavil fakturu č. *221100863 ze dne 7.9.2022, a to na:*
	1. *smluvní pokutu z výše uvedeného právního titulu za období od 12.1.2022 do 2.5.2022 (podrobněji viz. uvedená faktura a její přílohy) na částku 8.377.707,34 Kč + DPH 21%,*
	2. *náhradu majetkové újmy (škody) vzniklé za období od 12.1.2022 do 2.5.2022 ve výši 8.377.707,34 Kč + DPH 21%*
	3. *náhradu majetkové újmy (škody) vzniklé za období od 1.5.2022 do 31.7.2022 ve výši 5.809.822,39 Kč + DPH 21%*

Tedy celkem vystavil Odběratel fakturu – daňový doklad číslo *221100863 ze dne 7.9.2022, na částku 22.565.237,07 Kč + DPH 21% ve výši 4.738.699,78 Kč, celkem včetně DPH 21% tedy na částku* ***27.303.937,00 Kč.***

* 1. *Odběratel pak následně provedl oznámením ze dne 26.9.2022 a dodaným do datové schránky Dodavatele téhož dne, jednostranný zápočet části takto vyúčtované smluvní pokuty, a to ve výši* ***709 910,95 Kč*** *– podrobněji viz. dále čl. II bod 5. této Dohody.*
1. **Majetková újma:** Odběratel odhaduje, že mu bude způsobena škoda za nedodané plnění, když výše škody odpovídá rozdílu mezi cenou stanovenou a uhrazenou novému dodavateli a původní smluvní cenou sjednanou ve Smlouvě, za kterou se Dodavatel zavázal Odběrateli dodávat elektřinu.

Způsobená škoda je za dobu odběru od dodavatele poslední instance rovna součinu nedodaného množství elektřiny za období od 12. 1. 2022 do 2. 5. 2022, (potažmo nejdéle do ukončení odběru od dodavatele poslední instance v případě některých odběrových míst, pakliže u nich nastala tato okolnost odlišně) a rozdílu jednotkových cen dodavatele poslední instance a původní smluvní ceny ze Smlouvy, kdy výše škody (za období od 12. 1. 2022 do 2. 5. 2022) je uvedena výše v odstavci druhém tohoto článku pod písm. b), jakož i v textu faktury – daňového dokladu č. 221100863 ze dne 7. 9. 2022.

Způsobená škoda za období od 1. 5. 2022 do 31. 7. 2022 je pak rovna součinu nedodaného množství elektřiny za období od 1. 5. 2022 do 31. 7. 2022 (představující množství nyní nasmlouvané u nového dodavatele) a rozdílu jednotkových cen nového dodavatele ČEZ ESCO, a.s. a původní smluvní ceny ze Smlouvy, přičemž výše této škody je uvedena výše v odstavci druhém tohoto článku pod písm. c), jakož i v textu faktury – daňového dokladu č. 221100863 ze dne 7. 9. 2022.

1. **Smluvní pokuta**: Odběratel má za nepochybné, že ukončením dodávek elektřiny dle Smlouvy došlo k porušení smluvní povinnosti Dodavatele, čímž má Odběratel za to, že mu vzniklo také právo na smluvní pokutu dle čl. II odst. 6 obchodních podmínek, a to minimálně ve výši, která je stanovena a vyčíslena za období od 12. 1. 2022 do 2. 5. 2022 ve výši součinu nedodaného množství elektřiny a jednotkové ceny stanovené jako rozdíl mezi maximální cenou náhradní dodávky stanovenou "dodavatelem poslední instance" a cenou za silovou elektřinu stanovenou ve Smlouvě. Nárok z titulu smluvní pokuty činí celkem částku ve výši uvedené v odstavce druhém tohoto článku pod písm. a), jakož i v textu faktury – daňového dokladu č. 221100863 ze dne 7. 9. 2022.
2. **Zápočet:** Část nároku z titulu smluvní pokuty Odběratel jednostranně započetl, jak je uvedeno výše v čl. II. odst. 2, ve výši **709.910,95 Kč** na základě jednostranného zápočtu Odběratele ze dne výše uvedeného (dále také jen jako „Zápočet Odběratele“), který byl dodán do datové schránky Dodavatele dne výše uvedeného v odst. 2. Odběratel uvedeným jednostranným zápočtem započetl svou pohledávku ve výši **709.910,95 Kč**, představující část nároku v této výši z titulu smluvní pokuty vyúčtované fakturou č. 221100863 ze dne 7.9.2022, a to na pohledávky Dodavatele vyúčtované na základě faktur – daňových dokladů Dodavatele číslo 222000146, 222000147, 222000148, 222000149 v celkové výši započtených **709.910,95 Kč.** Odběratel považuje zápočet za platný.
3. V návaznosti na nutnost promítnutí metodického výkladu Generálního finančního ředitelství navazujícího na judikaturu Evropského soudního dvora odběratel provedl v minulosti storno faktury č. 221100226 ze dne 8 .3. 2022 a faktury č. 221100701 ze dne 14.7.2022 a k datu 7. 9. 2022 vystavil novou fakturu č. 221100863, jak je uvedeno výše, splňující náležitosti daňového dokladu, v rámci kterého uplatnil smluvní pokutu z právního titulu a v částce uvedené v čl. II bod 4 a dále náhradu škody z právního titulu a ve výši dle čl. II bodu 3. odst. 3 (tedy za období od 1.5.2022 do 31.7.2022). Tyto částky smluvní pokuty a náhrady škody (tj. v celkové výši 22.565.237,07 Kč bez DPH) pak byly zatíženy daní z přidaného hodnoty ve výši platné sazby 21 %; celková vyúčtovaná částka fakturou/daňovým dokladem č. 221100863 na úrovni včetně DPH pak činí již zmíněných 27 303 937,- Kč. Současně pak byl odběratelem vystaven a doručen jednostranný zápočet na částku 709 910,95 Kč, jak je uvedeno výše, kterým se započetla část pohledávky Odběratele vyplývající z faktury/daňového dokladu č. 221100863 se závazky Dodavatele z titulu a ve výši na úrovni včetně DPH (celkem 709 910,95 Kč) dle uvedeného:
* faktura č. 222000146, splatná dne 27. 2. 2022, ve výši 378 536,44 Kč;
* faktura č. 222000147, splatná dne 27. 2. 2022, ve výši 27 368,56 Kč;
* faktura č. 222000148, splatná dne 27. 2. 2022, ve výši 175 790,10 Kč;
* faktura č. 222000149, splatná dne 27. 2. 2022, ve výši 128 215,85 Kč.
1. **CELKOVÁ AKTUÁLNÍ VÝŠE POHLEDÁVEK ODBĚRATELE:** Celkem tedy své stávající uplatněné nároky před odečtením výše uvedeného započtení pohledávky Odběratel vyčíslil ve výši jednak uvedených 22 565 237,07 Kč + DPH 21%, tedy výši 27 303 937,- Kč včetně DPH, což odpovídá přihlášce pohledávek učiněné ze strany Odběratele v rámci likvidace Dodavatele ke dni odeslání přihlášky do datové schránky a emailové schránky Dodavatele dne 7.9.2022 a rovněž prostřednictvím držitele poštovní licence dne 8.9.2022, jakož i faktuře č. 221100863. Tato celková aktuální výše uplatněné pohledávek odběratele tedy nezahrnuje podmíněné pohledávky ani pohledávky z titulu náhrady škody za období měsíce srpen 2022, které činí další část pohledávek Odběratele a naopak za období od 12.1.2022 do 2.5.2022 obsahuje pohledávku ze smluvní pokuty a současně i pohledávku z náhrady škody.
2. Dodavatel má za to, že k ukončení dodávek elektřiny došlo z důvodu objektivní nemožnosti plnění na straně Dodavatele, resp. vyšší moci, když plnění Smlouvy brání mimořádná nepředvídatelná
a nepřekonatelná vnější okolnost, tedy Dodavatel Odběratelem požadovanou škodu a smluvní pokutu neuznává. Odběratel s tímto stanoviskem Dodavatele nesouhlasí.
3. Dodavatel před podpisem této smlouvy ujistil Odběratele, že Dodavatel i likvidátor prováděli průběžně test insolvence a že ke dni podpisu této smlouvy neshledali na základě důkladného vyhodnocení své situace úpadek Dodavatele, a tedy ani důvody pro podání insolvenčního návrhu ve smyslu § 200 a § 201 občanského zákoníku, a neshledali ani jiné důvody bránící platnému uzavření této dohody. Dodavatel rovněž ujistil Odběratele, že uzavřením této dohody nebudou znevýhodněni jiní věřitele v rozporu s právními předpisy a že ostatní věřitelé jsou informováni o jednáních s dalšími věřiteli za účelem uzavírání dohod o narovnání.

**III.**

**Narovnání**

1. Smluvní strany se dohodly, že s ohledem na délku zjišťování skutečné výše škody způsobené nedodaním elektrické energie do konce roku 2023, která bude známa k datu 1.1.2024, ve snaze vyhnout se soudnímu sporu, když mezi Smluvními stranami existují shora uvedené sporné záležitosti uvedené v čl. II. této Dohody, považují Smluvní strany za rozumnější, když se na vyřešení vzájemných sporných práv a povinností dohodnou, a to formou narovnání, jak je uvedeno dále v tomto článku za podmínek dle této Dohody. Veškerá sporná práva budou na základě této Dohody a ke dni účinnosti této Dohody nahrazeny níže uvedenými novými závazky.
2. Dodavatel se zavazuje zaplatit Odběrateli na narovnání částku ve výši **2 890 383,57 Kč** (slovy: dva miliony osm set devadesát tisíc tři sta osmdesát tři korun českých a padesát sedm haléřů) a příslušnou částku daně z přidané hodnoty ve výši 21 %, tj. celkově částku s DPH ve výši 3 497 364,12 Kč (slovy: tři miliony čtyři sta devadesát sedm tisíc tři sta šedesát čtyři korun českých a dvanáct haléřů), přičemž tato částka představuje paušalizovanou náhradu škody, která Odběrateli již vznikla a bude nadále vznikat porušením povinnosti Dodavatele dodávat elektřinu dle Smlouvy anebo by vznikla porušováním této povinnosti v budoucnu v době dle uzavřené Smlouvy . Z tohoto titulu má Odběratel za Dodavatelem pohledávku ve výši **2 890 383,57 Kč** (slovy: dva miliony osm set devadesát tisíc tři sta osmdesát tři korun českých a padesát sedm haléřů) a daně z přidané hodnoty ve výši 21% z této částky, kdy výsledná pohledávka Odběratele za dodavatelem na úrovni včetně DPH činí částku 3 497 364,12 Kč (slovy: tři miliony čtyři sta devadesát sedm tisíc tři sta šedesát čtyři korun českých a dvanáct haléřů), (dále také jako „**Pohledávka 1**“, nebo “**Nový nárok 1**“). Na základě této dohody bude Odběratelem vystaven ve prospěch Dodavatele opravný daňový doklad, kterým se upraví původní základ daně z přidané hodnoty a výše této daně uvedené na původním daňovém dokladu č. 221100863. Dodavatel převezme uvedený opravný daňový doklad k datu podpisu této Dohody oběma stranami.
3. Dodavatel za Odběratelem zároveň evidoval níže uvedené neuhrazené pohledávky po splatnosti celkem včetně DPH ve výši 709 910,95 Kč:
* faktura č. 222000146, splatná dne 27. 2. 2022, ve výši 378 536,44 Kč;
* faktura č. 222000147, splatná dne 27. 2. 2022, ve výši 27 368,56 Kč;
* faktura č. 222000148, splatná dne 27. 2. 2022, ve výši 175 790,10 Kč;
* faktura č. 222000149, splatná dne 27. 2. 2022, ve výši 128 215,85 Kč, ¨

Z toho titulu má Dodavatel za to, že má Dodavatel za Odběratelem pohledávku ve výši celkem včetně DPH **709 910,95 Kč** (slovy: sedm set devět tisíc devět set deset korun českých a devadesát pět haléřů) (dále jen „**Pohledávka 2**“, nebo **„Nový nárok 2“**). Odběratel, jak je uvedeno výše, provedl jednostranný Zápočet Odběratele na tuto Pohledávku 2, čímž dle Odběratele zanikla již před uzavřením této dohody na základě uvedeného započtení pohledávky. Nicméně z důvodu rozporování zápočtu pohledávky Dodavatelem narovnávají strany svá práva a povinnosti způsobem a v rozsahu zde uvedeném a sjednaném.

(Nový nárok 1 a Nový nárok 2 společně také jako „Nové nároky“)

1. **Smluvní strany se dohodly, že sporná práva specifikovaná v plném rozsahu v čl. II této Dohody se nahrazují Novými nároky, které budou z titulu narovnání vypořádány následovně:**
2. Nový nárok 1 bude k okamžiku podpisu stran této Dohody započten s Novým nárokem 2, a to tak, že Nový nárok 2 zanikne zcela a Nový nárok 1 zanikne do výše **709 910,95 Kč**;
3. **Zbývající část Nového nároku 1 ve výši 2 303 680,30 + DPH 21% (DPH 483 772,87 Kč), tj. celkem 2 787 453,17 Kč včetně DPH bude Dodavatelem Odběrateli uhrazena na bankovní účet č. 0042272004/2700, a to nejpozději do 3 dnů ode dne podpisu této Dohody oběma stranami pod k.s. 0308.**

Úhradou se rozumí připsání částky řádně a včas na účet odběratele, včetně DPH ve výši 21%.

1. Smluvní strany se dohodly, že pokud nedojde k úhradě Nových nároků dle čl. III bodu 4. písm. a) a b) tohoto článku ve stanovené lhůtě a v plné výši, tak se tato Dohoda zrušuje s účinností ke dni uzavření Dohody (s účinky ex tunc), tedy nastane stav, jako by tato Dohoda vůbec nebyla uzavřena a veškeré pohledávky Dodavatele jím přihlášení i ty nepřihlášené v rámci likvidace Dodavatele trvají v platnosti bez omezení, včetně platnosti Zápočtu Odběratele. Pohledávka 2 se v takovém případě považuje za uhrazenou na základě Zápočtu Odběratele. Strany dále sjednávají, že rovněž v případě, že bude na Dodavatele podán insolvenční návrh či Dodavatel sám podá insolvenční návrh a na základě tohoto návrhu bude prohlášen úpadek Dodavatele, jakož i v případě, kde bude proti Dodavateli, jeho statutárnímu orgánu, osobě fakticky ovládající Dodavatele, likvidátorovi Dodavatele zahájeno trestní stíhání dle § 160 trestního řádu, tak se tato Dohoda zrušuje s účinností ke dni uzavření Dohody (s účinky ex tunc), tedy nastane stav, jakoby tato Dohoda vůbec nebyla uzavřena a veškeré pohledávky Dodavatele jím přihlášení i ty nepřihlášené v rámci likvidace Dodavatele trvají v platnosti bez omezení, včetně platnosti Zápočtu Odběratele, který v takovém případě strany prohlašují dohodou stran za platný k okamžiku podání insolvenčního návrhu na Dodavatele či ke dni podání trestního oznámení na Dodavatele či jeho statutární orgán, likvidátora nebo jinou osobu fakticky Dodavatele ovládající. Pohledávka 2 se v takovém případě považuje za uhrazenou na základě Zápočtu Odběratele.
2. Dodavatel prohlašuje, že jeho majetková situace ke dni uzavření této Dohody neumožňuje vyšší finanční vyrovnání vůči Odběrateli, než takové, ke kterému je vůči Odběrateli na základě této Dohody povinen. V případě, že se kdykoli v budoucnu ukáže toto prohlášení jako nepravdivé, nepřesné nebo zavádějící, zejména pokud se ukáže, že finanční situace Dodavatele umožnuje ke dni podpisu Dohody nebo kdykoliv v budoucnu po uzavření této dohody umožní vyšší finanční uspokojení Odběratele nebo Dodavatel na základě svých znalostí a zkušeností měl nebo mohl ke dni podpisu Dohody předpokládat, že bude moci v budoucnu Odběratele uspokojit vyšší částkou, se tato Dohoda ruší, a to tak, že Odběratel má právo domáhat se náhrady za jakoukoli škodu, která mu byla způsobena Dodavatelem, a která přesahuje vyrovnání Dodavatele vůči Odběrateli dle této Dohody, přičemž Odběratel v takovém případě není povinen vrátit žádné finanční vyrovnání, které dle této Dohody obdržel, případně domáhat se za stejných podmínek i jiných nároků existujících před uzavřením této dohody. V případě rozporu mezi ustanoveními této Dohody má toto ustanovení vždy přednost.

**IV.**

**Účinky narovnání**

1. Smluvní strany tímto prohlašují, že vyjma závazků dle čl. III. této Dohody nebudou mít po uzavření této Dohody vůči sobě navzájem v souvislosti se spornými právy popsanými v čl. II. této Dohody žádnou neuspokojenou peněžitou či nepeněžitou pohledávku, splatnou či nesplatnou, ani žádné jiné budoucí právo, a dále prohlašují, že v souvislosti se spornými právy a povinnostmi uvedenými v této Dohodě nebudou vůči sobě navzájem uplatňovat žádnou další náhradu škody, smluvní pokuty, úroky z prodlení, či jiné náklady.
2. Smluvní strany sjednávají, že splněním závazků dle čl. III. této Dohody budou jejich sporná práva ze Smlouvy popsaná v čl. II. této Dohody zcela narovnána a Smluvní strany již do budoucna z titulu Smlouvy po sobě nebudou moci ničeho požadovat.

**V.**

**Závěrečná ustanovení**

1. Smluvní strany shodně prohlašují, že si tuto dohoda před jejím podpisem přečetly, že byla uzavřena po vzájemném projednání podle jejich pravé a svobodné vůle, určitě, vážně a srozumitelně, nikoli v tísni za nápadně nevýhodných podmínek.
2. Smluvní strany se dohodly ve smyslu § 1740, odst. 2 a 3 zákona č. 89/2012 Sb., občanský zákoník, ve znění pozdějších předpisů, že vylučují přijetí nabídky, která vyjadřuje obsah návrhu dohody jinými slovy, i přijetí nabídky s dodatkem nebo odchylkou, i když dodatek či odchylka podstatně nemění podmínky nabídky.
3. Tato dohoda obsahuje úplné ujednání o předmětu Dohody a všech náležitostech, které strany měly a chtěly v Dohodě ujednat, a které považují za důležité pro závaznost této Dohody. Žádný projev stran učiněný při jednání o této Dohodě ani projev učiněný po uzavření této Dohody nesmí být vykládán v rozporu s výslovnými ustanoveními této Dohody a nezakládá žádný závazek žádné ze stran.
4. Tato dohoda může být měněna pouze písemně. Za písemnou formu nebude pro tento účel považována výměna e-mailových či jiných elektronických zpráv.
5. Pro případ, že ustanovení této dohody oddělitelné od ostatního obsahu se stane neúčinným nebo neplatným, smluvní strany se zavazují bez zbytečných odkladů nahradit takové ustanovení novým. Případná neplatnost některého ustanovení této dohody zmíněného v předchozí větě nemá za následek neplatnost ostatních ustanovení.
6. Smluvní strany se dohodly, že pro právní vztahy, založené touto Dohodou vylučují použití ustanovení § 1765 a § 1793, odst. 1 zákona č. 89/2012 Sb., občanský zákoník, ve znění pozdějších předpisů.
7. Tato dohody je vyhotovena ve dvou stejnopisech v platnosti originálu, Dodavatel obdrží 1 vyhotovení a Odběratel 1 vyhotovení.
8. Tato dohoda nabývá účinnosti dnem uveřejnění této smlouvy v registru smluv v souladu se zákonem č. 340/2015 Sb., o zvláštních podmínkách účinnosti některých smluv, uveřejňování těchto smluv a o registru smluv, ve znění pozdějších předpisů. Smluvní strany se dohodly, že uveřejnění této Dohody dle zákona o registru smluv zajistí Odběratel.

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| Sviadnov 29.9.2022 |  | Ostrava 29.9.2022 |
| za Dodavatele:........................................Ing. Pavel MiklasLikvidátor  |  | za Odběratele: ........................................Mgr. Petr HandlPředseda představenstva  |

 ………………………………

 Ing. Jaroslav Vlk

Místopředseda představenstva