

Důvodová zpráva

Věc

Odpis pohledávky V.B.

Žadatel

Odbor dopravy a komunálních služeb

Informace

Odbor dopravy a komunálních služeb předkládá orgánům městského obvodu Ostrava-Jih k podpisu pohledávku ve výši 149 000 Kč představovanou neuhrazenými smluvními pokutami vyúčtovanými daňovým dokladem - fakturou č. 2019100110K04 vystavenou podnikající fyzické osobě Ing. Vlastimil Bureš-DECOFLORA, IČO 12690767, se sídlem Masarykovo náměstí 11, 753 01 Hranice.

Dne 28.08.2018 byla mezi statutárním městem Ostrava, městským obvodem Ostrava-Jih (dále v textu jen „objednatel“) a podnikající fyzickou osobou Ing. Vlastimil Bureš-DECOFLORA, IČO 12690767, se sídlem Masarykovo náměstí 11, 753 01 Hranice (dále v textu jen „zhotovitel“) uzavřena rámcová smlouva o dílo č. S/0864/2018/ODK (dále v textu jen „SoD“), jejímž předmětem bylo poskytnutí služby spočívající v chemickém ošetření (odplevelení) místních komunikací a zpevněných ploch v městském obvodu Ostrava-Jih.

Jelikož ze strany zhotovitele došlo k tomu, že dílčí plnění nebylo prosto vad a nedodělků, došlo k odstoupení od SoD s účinností ke dni 31.12.2018 a současně vyúčtoval objednatel zhotoviteli v souladu s SoD smluvní pokuty, a to:

- a) Smluvní pokuta dle čl. II., odst. 8 SoD – smluvní pokuta za nepředání zápisu o předání a převzetí dílčího plnění, neboť dle SoD nelze bez tohoto zápisu a potvrzení objednatele, že dílčí plnění bylo provedeno řádně a včas, provedení dílčího plnění považovat za řádně splněné. Termín dokončení u dílčí objednávky č. O/2731/2018/ODK byl stanoven na den 30.09.2018. Délka prodlení tak činí od 01.10.2018 do 31.12.2018, tj. celkem 92 dnů = 92 tis. Kč.
- b) Smluvní pokuta dle čl. VII., odst. 2 SoD – smluvní pokuta za nedodržení lhůty pro odstranění vytknuté vady ve výši 1 den prodlení = 1 000 Kč. Protokol a výzva k odstranění vad byla zaslána zhotoviteli dne 25.10.2018. S ohledem na skutečnost, že zhotovitel přestal být kontaktní a nepřebíral zásilky objednatele a současně neměl ani zřízenou datovou schránku, byla zásilka považována za doručenou 10. den ode dne uložení, tedy 05.11.2018. Smluvní pokuta je tedy uplatněna ode dne 05.11.2018 do 31.12.2018, tj. celkem 57 dnů = 57 tis. Kč.

Splatnost daňového dokladu byla stanovena na den 28.02.2019.

Soudní řízení o zaplacení smluvní pokuty je pro účastníky sporu (zejména pro žalobce) značně nákladné, zdlouhavé a s nejistým právním výsledkem na jeho konci. Pokud hovoříme o nejistém právním výsledku v případě sporů o zaplacení smluvní pokuty, tak do

těchto sporů zásadním způsobem na návrh dlužníka vstupuje soud v rámci tzv. moderace nároku na zaplacení smluvní pokuty.

V daném případě se jako problematické okolnosti jeví tyto otázky, které by mohly významně ovlivnit výsledek soudního sporu, a to:

- a) otázka řádnosti doručení uplatněné smluvní pokuty
- b) otázka přiměřenosti výše smluvní pokuty k zajišťované povinnosti
- c) otázka promlčení uplatněného nároku
- d) zásadní změna judikatury Nejvyššího soudu České republiky v otázce moderace smluvní pokuty, rozsudek sp. zn. 31 Cdo 2273/2022 ze dne 04.01.2023

Na základě uvedených skutečností je zvolený postup nevymáhání vyúčtované smluvní pokuty prostřednictvím soudní moci zcela vhodný. Ostatně i judikatura Nejvyššího soudu České republiky ze dne 30.03.2011, sp. zn. 29 Cdo 4276/2009 ukazuje, že „*neuplatnění pohledávek (...) nemusí být samo o sobě porušením povinnosti jednat s náležitou péčí. Pro úvahu, zda byl jednatel povinen pohledávky vymáhat, je významné (mimo jiné) i posouzení případné úspěšnosti takového postupu a reálnosti jejího (alespoň částečného) vymožení (...) v situaci, kdy společnost není s to prokázat svá tvrzení ohledně vzniku, trvání a výše pohledávky (...), by naopak v rozporu s náležitou péčí (péčí řádného hospodáře) mohlo být – podle okolností případu - podání žaloby a vynaložení dalších nákladů na vedení soudního řízení.*“

Byť se uvedená judikatura konkrétně dotýká problematiky obchodních společností, není zde žádného právního důvodu, aby nebyla analogicky aplikovatelná i na podmínky města (obce) tj. členy rady či členy zastupitelstva města (obce). Neméně důležitou skutečností je náklad na vedení soudního sporu, a to náklad na zaplacení soudního poplatku ve výši 5 960 Kč a v případě neúspěchu ve věci úhrada nákladů řízení protistraně, kdy lze předpokládat, že ta bude zastoupena advokátem, což značí částku za 1 úkon právní služby 7 060 Kč bez DPH, režijní paušál ve výši 300 Kč ke každému úkonu, cestovné. Již pouhé doručení žaloby protistraně a její vyjádření k žalobě představuje 2 úkony právní služby.

S ohledem na uvedené skutečnosti navrhuje odbor dopravy a komunálních služeb pohledávku odepsat ke dni 14.09.2023. Příslušenství, tj. zákonný úrok z prodlení, činí 65 990,67 Kč.

Odbor dopravy a komunálních služeb tímto odpisem hodlá minimalizovat množství dlouhodobě sledovaných pohledávek, jejichž další vymáhání je právně nerealizovatelné.

Stanoviska výborů/komisí/jiných odborů, samostatných odd.

Materiál bude projednán ve finančním výboru dne 11.09.2023.

Stanovisko rady městského obvodu

Rada doporučuje Zastupitelstvu městského obvodu Ostrava-Jih odepsat pohledávku ve výši 149 000 Kč s příslušenstvím evidovanou za Ing. Vlastimilem Burešem-DECOFLORA, IČO 12690767, se sídlem Masarykovo náměstí 11, 753 01 Hranice.