**ПРЕНОС ПОТРАЖИВАЊА ПРЕМА**

**СТЕЧАЈНОМ ДУЖНИКУ**

**Тијана Љубисављевић**

**директор Центра за стечај**

**Агенција за лиценцирање стечајних управника**

април 2017. године

**Садржај:**

1. Увод................................................................................................................................3
2. Пренос потраживања према стечајном дужнику пре подношења пријаве потраживања..................................................................................................................6
3. Пренос потраживања према стечајном дужнику након подношења пријаве потраживања..................................................................................................................6
4. Пренос потраживања према стечајном дужнику након доношења закључка о коначној листи потраживања.......................................................................................7
5. Пренос потраживања према стечајном дужнику након доношења решења о главној деоби...............................................................................................................12

**Увод**

Државни органи Републике Србије (Влада и Народна банка Србије) израдили су свеобухватну Стратегију за решавање проблематичних кредита уз укључивање свих надлежних институција, с обзиром да су проблематични кредити постали потенцијални извор системског ризика. Уз Стратегију израђена су и два акциона плана - Народне банке Србије и Владе Републике Србије. Такође, Влада Републике Србије је формирала радну групу коју чине представници свих релевантних институција (Министарство финасија, Министарство правде, Народна банак Србије, Агенција за осигурање депозита, Министарство грађевинарства, саобраћаја и инфраструктуре, Републички геодетски завод и Агенција за лиценцирање стечајних управника) ради вршења надзор над спровођењем Стратегије и утврђује проблеме које током спровођења треба решавати.

Високо учешће проблематичних кредита у привреди доводи до негативног утицајана кредитну активност банака, а самим тим и на привредну активност, пре свега због смањења доступности потенцијалних извора финансирања како за привредна друштва тако и за становништво, а што даље доводи до дисторзије у алокацији кредита, неповерења у финансијска тржишта, итд. Државе са високим учешћем проблематичних кредита, могу том проблему приступити тако што активно делују у правцу смањивања постојећег нивоа проблематичних кредита (путем охрабривања отписивања таквих кредита, преноса таквих потраживања на ентитете ван банкарског система, или усвајањем мера којима се омогућава брже и ефикасније намирење). Поред активног деловања, други потенцијални узрок смањења учешћа проблематичних кредита је кредитна експанзија.

Циљ Стратегије је обезбеђивање подстицаја и уклањање препрека идентификованих у систему које спречавају правовремено решавање проблематичних кредита и успостављање система који ће спречити акумулацију проблематичних кредита до нивоа који може имати негативне ефекте на кредитну активност угрожавајући економски раст. Како би се остварио основни циљ, идентификовано је неколико кључних области у оквиру којих је потребно унапредити регулаторни оквир, изградњу капацитета и/или промену прописа и које поред структурних реформи, везаних пре свега за решавање питања државних предузећа у реструктурирању, односно у стечају, обухватају и:

* Унапређење капацитета банака за решавање проблематичних кредита;
* Омогућавање услова за развој тржишта проблематичних кредита;
* Побољшање и подстицање вансудског реструктурирања дуга;
* Унапређење оквира за судско решавање дугова и хипотека.

У оквиру дела Стратегије који се бави унапређењем оквира за судско решавање дугова и хипотека, између осталог предвиђено је доношење Закона о изменама и допунама Закона о стечају, а све са циљем побољшања статуса разлучних поверилаца како би се увећало намирење и убрзала продаја имовине стечајних дужника, а тиме и скратило трајање просечног периода намирења.

Пренос (продаја) потраживања је једна од мера која би утицала на смањење броја проблематичних кредита. Приметан је пораст броја и обима трансакција на тржишту проблематичних кредита.

Повериоци се све чешће одлучују да своја потраживања отуђе, а што доводи до све учесталије појаве преноса потраживања према стечајним дужницима.

Чланом 436. Закона о облигационим односима ("Сл.лист СФРЈ", бр. 29/78, 39/85, 45/89 - одлука УСЈ и 57/89, "Сл. лист СРЈ", бр. 31/93 и "Сл. лист СЦГ", бр. 1/2003 – Уставна повеља) прописано је да поверилац може уговором закљученим са трећим лицем пренети на овога своје потраживање, изузев оног чији је пренос забрањен законом или које је везано за личност повериоца или које се по својој природи противи преношењу на другога. Такође, прописано је да уговор о уступању нема дејство према дужнику, ако су он и поверилац уговорили да овај неће моћи пренети потраживања на другога или да га неће моћи пренети без дужниковог пристанка.

Чланом 437. истог закона, споредна права, прописано је да са потраживањем прелазе на пријемника споредна права, као што су права првенствене наплате, хипотека, залога, права из уговора са јемцем, права на камату, уговорену казну итд.

Чланом 438. Закона о облигационим односима прописано је да за пренос потраживања није потребан пристанак дужника али је уступилац дужан обавестити дужника о извршеном уступању јер по ставу 2. истог члана испуњење извршено уступиоцу пре обавештења о уступању је пуноважно и ослобађа дужника обавезе, али само ако није знао за уступање, иначе обавеза остаје и он је дужан да је испуни пријемнику.

Даље, чланом 440. истог закона прописано је да пријемник има према дужнику иста права која је уступилац имао према дужнику до уступања. Истим чланом прописано је да дужник може истаћи према пријемнику, поред приговора које има према њему, и оне приговоре које је могао истаћи уступиоцу до часа када је сазнао за уступање.

Из цитираних одредби Закона о облигационим односима следи да уступилац може да уступи своја потраживања, да о томе мора да обавести дужника а пријемник има иста права која је имао уступилац према дужнику до момента уступања и да даном закључења уговора о цесији престају сва уступиочева права према дужнику и у целини прелазе на пријемника потраживања.

Над дужником се, уколико се стекну законски услови, може отворити стечајни поступак. Одређени повериоци се управо због дужине стечајног поступка и велике неизвесности степена намирења и времена у коме ће до истог доћи одлуче да своја потраживања отуђе не чекајући њихову наплату, односно реализацију у стечају.

Такође, постоји могућност да поверилац и у току трајања самог стечаја отуђи своје потраживање не желећи да чека исход стечајног поступка, или из неких других разлога дође до престанка његовог својства повериоца у наведеном стечајном поступку. У зависности од фазе стечајног поступка зависиће поступање стечајних органа.

**Пренос потраживања према стечајном дужнику пре подношења пријаве потраживања**

Повериоци своја потраживања могу правним послом – нпр. цесијом пренети своја потраживања на трећа лица пре подношења пријаве потраживања у стечајном поступку. Тада, пријаву подноси нови поверилац уз доказе да је потраживање на њега пренето.

Уколико је, пре подношења пријаве потраживања, дошло до законске суброгације повериоца стечајног дужника, нови поверилац који је ступио по самом закону у права повериоца поднеће пријаву потраживања позивајући се у истој на законску суброгацију и доказујући основ за наступање исте, јер му то заправо и даје својство и активну легитимацију за положај повериоца.

**Пренос потраживања према стечајном дужнику након подношења пријаве потраживања**

Поверилац може своје потраживање да отуђи и након подношења пријаве потраживања у стечајном поступку, а пре истека рока за подношење пријаве, односно рока од 120 дана од дана објављивања огласа у „Службеном гласнику Републике Србије“ у складу са чланом 111. Закона о стечају ("Сл.гласник РС", бр. 104/2009, 99/2011 - др. закон, 71/2012 - одлука УС и 83/2014). У овом случају, уступилац би требало да повуче или услови своју пријаву потраживања, а нови поверилац би морао пријавити потраживање у стечају свог дужника достављајући и доказе о свом основу стицања истог. Важно је имати у виду да промена повериоца не продужава у тој ситуацији, рок за подношење пријава, односно да за пријемника не тече нови рок од 120 дана од пријема потраживања. Нови поверилац потраживање мора пријавити у року који је важио за све повериоце. Стечајни управник би требало да потраживање призна новом повериоцу (наравно уколико је исто основано и достављени су релевантни докази о уступању потраживања), а оспорити првобитном повериоцу (уколико он није и сам већ повукао пријаву потраживања после извршеног уступања), јер у тренутку изјашњења о пријави подносилац исте више и није поверилац тог уступљеног потраживања.

Стечајни управник ће се изјаснити о пријављеним потраживањима поверилаца, у складу са чланом 113. став 2. Закона о стечају, утврдити основаност, обим и исплатни ред сваког потраживања и о томе сачинити листу признатих и оспорених потраживања у року од 40 дана од истека рока одређеног од стране стечајног судије за подношење пријава потраживања. По достави наведене листе стечајни судија ће исту објавити на огласној табли суда или ће на огласној табли суда истаћи обавештење, где се листа налази. Коначна листа о свим потраживањима сачиниће се на испитном рочишту. Потраживања ће се сматрати утврђеним ако нису оспорена од стране стечајног управника или од стране неког другог повериоца све до закључења испитног рочишта. Коначну листу потраживања ће усвојити стечајни судија по закључењу испитног рочишта, па ће донети и закључак о листи утврђених и оспорених потраживања.

**Пренос потраживања према стечајном дужнику након доношења закључка о коначној листи потраживања**

Поверилац своје потраживање може да отуђи и у овој фази стечајног поступка, након доношење закључка о коначној листи потраживања. Захтев за измену закључка и листе потраживања може поднети поверилац - уступилац, тако што ће се уместо њих као нови повериоци означити повериоци којима су они уступили потраживање. Кроз судску праксу је изнето становиште да такав захтев уступиоца – повериоца који има закључак о признању потраживања треба сматрати обавештењем о извршеном преносу потраживања. По наведеном обавештењу уступиоца не може се изменити поверилац у коначној листи, већ ће ову промену повериоца, стечајни управник само имати у виду, јер од пријема обавештења неће смети да потраживање изврши првобитном повериоцу.

Нови поверилац, с обзиром да има правни интерес како би постао странка у стечајном поступку, би морао да поднесе захтев за промену промену података у погледу промене повериоца у коначној листи. Стечајни органи, уколико нађу да су испуњени услови за промену повериоца, ће извршити корекцију података у коначној листи променом повериоца за конкретно потраживање.

Може се догодити да је потраживање првобитног повериоца оспорено и да је закључком првобитни поверилац упућен на парницу, а да је он потом то спорно потраживање уступио новом повериоцу. Парницу би морао покренути нови поверилац, уколико није већ покренута до дана уступања, уз доказе да је њему пренето потраживање из закључка којим се исто оспорава првобитном повериоцу. У тој ситуацији доказ о преносу потраживања је истовремено и доказ о активној легитимацији новог повериоца за парницу за утврђење потраживања. Проблем је у кратком року од 15 дана у коме се наведена тужба може поднети, а који тече од дана када је поверилац који је пријавио потраживање примио закључак, а који рок би морао да поштује и нови поверилац, да му тужба не би била одбачена као неблаговремена.

Поврилац своје потраживање може пренети и након подношења тужбе или захтева за наставак првобитног поступка (уколико је исти био у прекиду због наступања правних последица стечаја). Промена повериоца би условила промену тужиоца, али тек након сагласности туженог, у складу са чланом 201. став 3 Закона о парничном поступку ("Сл. гласник РС", бр. 72/2011, 49/2013 – одлука УС, 74/2013 - одлука УС и 55/2014) који прописује да ако се тужени упустио у раправљање о главној ствари уместо тужиоца може да ступи у парницу нови тужилац само ако на то пристане тужени. Промена тужиоца могла би се сматрати уређењем тужбе, у наведеним ситуацијама он је следбеник у правима на остварење уступљеног потраживања, па би му стога требало у овим парницама омогућити да ступањем на место тужиоца оствари своја права.

Уколико ипак изостане сагласност туженог, овде стечајног дужника, за промену тужиоца, процесно решење би се могло пронаћи само у одредбама члана 204. Закона о парничном поступку којим је прописано да ако странка отуђи ствар или право о коме тече парница то не спречава да се парница међу истим странкама доврши. Истим чланом ставом 3. прописано је да у наведеном случају пресуда има дејство и у односу на стицаоца. То значи да би се покренута парница окончала између повериоца – уступиоца и стечајног дужника, а њено дејство би се протегло и на лице коме је потраживање пренето – новог повериоца.

Највећи број поверилаца у стечајним поступцима представљају бивши запослени правног претходника стечајног дужника. Потраживања из радног односа се разврставају или у први исплатни ред, у који спадају неисплаћене нето зараде запослених у износу минималних зарада за последњих годину дана пре отварања стечајних поступака и неплаћени доприноси за пензијско и инвалидско осигурање запослених за последње две године пре отварања стечајног поступка, или у трећи исплатни ред, где спадају сва остала потраживања из радних односа која не испуњавају напред наведене услове за први ислатни ред. Наплату својих потраживања из радног односа запослени, уколико се стечајни поступак окончава банкротством, могу очекивати након уновчења имовине и спроведене деобе стечајне масе, а што изискује проток временског периода.

Чланом 124. Закона о раду ("Сл. Гласник РС",брr. 24/2005, 61/2005, 54/2009, 32/2013, 75/2014 i 13/2017 – одлука УС), између осталог, прописано је да право на исплату неисплаћених потраживања код послодавца над којим је отворен стечајни поступак, у складу са овим законом, има запослени коме су потраживања утврђена у складу са законом којим се уређује стечајни поступак и који испуњава услове за остваривање права у складу са овим законом. Даље, права по Закону о раду се остварују ако нису исплаћена у складу са законом којим се уређује стечајни поступак.

Према чланом 125. Закона о раду, запослени има право на исплату зараде за последњих девет месеци пре покретања стечајног поступка и право и на уплату доприноса за обавезно социјално осигурање, док се, сагласно члану 126. став 1. Закона о раду, зарада исплаћује у висини минималне зараде. Чланом 139. Закона о раду прописано је да се поступак за остваривање права покреће се на захтев запосленог који се подноси Фонду у року од 45 дана од дана достављања правноснажне одлуке којом је утврђено право на потраживање, у складу са законом којим се уређује стечајни поступак.

Дакле, запослени имају могућност да своја потраживања из радног односа остваре и у поступку пред Фондом солидарности подношењем захтева за остваривање права код Фонда солидарности. Фонд солидарности ће исплатити до девет минималних зарада за месеце пре покретања стечајног поступка. Предуслов за усвајање захтева као и за исплату је испуњење услова:

* Да је у предузећу отворен стечај и да су потраживања запосленог утврђена закључком у складу са законом којим се уређује стечајни поступак;
* Да је запослени био у радном односу на дан покретања стечајног поступка или да је лице било у радном односу у периоду за који се остварују права утврђена Законом о раду;
* Да потраживања нису исплаћена у складу са законом којим се уређује стечајни поступак, или да нису исплаћена у целости (припада им право на разлику до нивоа права утврђеним Законом о раду);
* Захтев се подноси Фонду у року од 45 дана од дана достављања одлуке којом је утврђено право на потраживање, у складу са законом којим се уређује стечајни поступак.

Чланом 53. Закона о стечају прописано је да у стечајном поступку могу да учествују лица која су солидарни дужници, јемци, гаранти и слично, и да ова лица могу као стечајни повериоци захтевати да им се врати оно што су за стечајног дужника платили пре или после дана покретања стечајног поступка, ако имају регресно право према стечајном дужнику.

Чланом 300. Закона о облигационим односима прописано је да кад обавезу испуни лице које има неки правни интерес у томе, на њега прелази по самомо закону у часу испуњења повериочево потраживање са свим споредним правима. То значи да ће у стечајном поступку, након исплате запосленом, Фонд солидарности ступити на место запосленог, односно ступити у права запослеог у односу на пријављена и призната потраживања за временски период који је исплаћен запосленом. Наиме, Фонд солидарности, након исплате запослених, надлежном Привредном суду подноси захтев за измену коначне листе утврђених потраживања. Предметни захтев стечајни судија прослеђује стечајном управнику на изјашњење.

Како би требало да гласи изјашњење стечајног управника илуствоваћемо примером:

Фонд Солидарности се обратио Привредном са захтевом за измену листе поверилаца, на начин тако што ће уместо повериоца Петра Петровића (пријава бр.1) ступити Фонд солидарности у износу од 107.120,00 динара. Фонд солидарности је уз свој захтев доставио и извештај о исплатама из Фонда солидарности за запосленог правног претходника стечајног дужника. Закључком о листи утврђених потраживања, стечајном повериоцу Петру Петровићу, по пријави број 1, утврђено је као основано потраживање у првом исплатном реду, по основу неисплаћених нето минималних зарада за период од 15.09.2014. године до 08.05.2015. године, у укупном износу од 160.816,00 динара. Утврђено основано потраживање повериоца Петра Петровића, за период од 16.12.2014. до 08.05.2015. године по основу неисплаћених нето минималних зарада укупно износи 99.128,00 динара (96 радних часова за период од 16.12.2014 до 31.12.2014. године х 115,00 динара - минимална цена рада по часу у 2014. години = 11.040,00 динара + 728 часова за период од 01.01.2015. године до 08.05.2015. године х 121,00 динара-минимална цена рада по часу у 2015. години = 88.088,00 динара).

ТАБЕЛА ИСПЛАЋЕНИХ НЕТО ЗАРАДА ОД ФОНДА СОЛИДАРНОСТИ

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| Ред.бр. | Име и презиме | Исплаћене нето зараде од Фонда солидарности за период од 16.12.2014.године до 08.05.2015.године | Признато потраживање нето зарада за период од 16.12.2014.године до 08.05.2015.године | Износ нето зарада у I исплатном реду за који износ Фонд солидарности ступа на место радника |
| **1** | **ПЕТАР ПЕТРОВИЋ** | **107.120,00** | **99.128,00** | **99.128,00** |

У конкретном случају, Фонд солидарности је стечајном повериоцу – бившем запосленом, према напред наведеној табели, исплатио више него што би овај поверилац могао да оствари у стечајном поступку у оквиру првог исплатног реда, а за период од 16.12.2014. године до 08.05.2015. године.

Разлика је настала због износа минималне зараде која у признатим потраживањима обрачуната на износ од 115,00 динара, односно на износ од 121,00 динара, по радном часу, а Фонд солидарности је исплатио минималне зараде која је обрачуната са вредношћу радног часа на дан исплате, а што износи 130,00 динара (прописана минимална цена рада по часу за 2017. годину).

Имајући у виду наведено, Фонд солидарности може у овом стечајном поступку ступити на место повериоца Петра Петровића за износ од 99.128,00 динара на име потраживања у I исплатном реду. Док за износ од 7.992,00 динара Фонд солидарности не може ступити на место повериоца Петра Петровића.

**Пренос потраживања према стечајном дужнику након доношења решења о главној деоби**

Промена повериоца се може десити и након доношења решења о главној деоби, односно после правноснажности истог. Како правноснажно решење о главној деоби заправо представља извршну исправу, чије се извршење и спроводи у поступку исплате по наведеном решењу, то према становишту судске праксе цесија која је извршена после правноснажности наведеног решења, не може да доведе до промене самог решења на захтев новог повериоца, а извршење истог се мора извршити у складу са одредбама Закона о извршењу и обезбеђењу односно на начин који наведени Закон прописује извршење у случају промене повериоца после доношења извршне исправе.