Mgr. Petra Kovaříková, advokátka

Plzeňské městské dopravní podniky, a.s.

Mgr. Michal Kraus
generální ředitel společnosti

V Plzni dne 25. 04. 2014

Právní stanovisko ve věci Vyhrazeného Refinancování Projektu – předložení Finanční dokumentace

Název veřejné zakázky:	**Vybudování nové dopravní základny pro Plzeňské městské dopravní podniky, a. s. a zajištění oprav, údržby a odstavu vozidel městské hromadné dopravy provozovaných na území města Plzně**
Evidenční číslo veřejné zakázky:	60062724
Zadavatel:	Plzeňské městské dopravní podniky, a. s., se sídlem Plzeň, Denisovo nábřeží č. p. 920/12, PSČ 303 23, IČO: 252 20 683
Vybraný uchazeč (Dodavatel):	Konsorcium MHD SERVIS PLZEŇ

Toto právní stanovisko je pro Zadavatele zpracováno v návaznosti na jeho žádost v souvislosti s předloženou Finanční dokumentací, jejíž uzavření bude představovat Vyhrazené Refinancování a dojde k Výnosu Refinancování.

Při zpracování tohoto právního stanoviska jsem vycházela zejména z následujících dokumentů:

- Smlouva o vybudování nového areálu dopravní základny pro Plzeňské městské dopravní podniky, a.s. a o poskytování oprav, údržby a odstavu vozidel městské hromadné dopravy provozovaných na území města Plzně ze dne 23. 05. 2012 (dále jen „Projektová smlouva");
- Smlouva o úvěru ze dne 11. 10. 2013 uzavřená mezi společnostmi ŠKODA CITY SERVICE s.r.o. (dále jen „Dlužník 1") a Bammer trade a.s. (dále jen „Dlužník 2") na straně jedné a Československou obchodní bankou, a.s. na straně druhé (dále jen „Smlouva o úvěru")

Pojmy s velkým počátečním písmenem používané v tomto stanovisku mají stejný význam jako pojmy definované v Projektové smlouvě.

1. Financování Projektu, současný stav

Představenstvo PMDP schválilo na základě usnesení č. 2905/251/13 ze dne 25. 09. 2013 Plánovanou strukturu financování Projektu předloženou Dodavatelem a v souladu s čl. 54.1

sídlo: Boettingerova 2716/18A
301 00 Plzeň
e-mail: advokat@ak-kovarikova.cz
mob.: +420 606 464 363

Projektové smlouvy i uzavření Smlouvy o úvěru a dokumentace související s financováním Projektu.

Dne 11. 10. 2013 byla Smlouva o úvěru s dalšími souvisejícími dokumenty v sídle pobočky ČSOB, a.s. v Plzni na Americké třídě uzavřena a zároveň byla uzavřena i Přímá smlouva, jejíž uzavření bylo odsouhlaseno Radou města Plzně dne 20. 6. 2013 usnesením č. 650 a schváleno zastupitelstvem města Plzně dne 20. 6. 2013 usnesením č. 287.

Na základě Smlouvy o úvěru byl pro účastníky konsorcia MHD SERVIS PLZEŇ sjednán úvěrový rámec do výše 976.000.000,- Kč.

Projektová smlouva stanoví v článku 56.1. zákaz Dodavateli provést Vyhrazené Refinancování bez předchozího Zadavatelova písemného souhlasu. Vyhrazeným Refinancováním se ve smyslu příslušné definice rozumí jakékoliv Refinancování, které přináší kladný Výnos Refinancování a není Vyloučeným Refinancováním.

Zadavatel může ve smyslu článku 56.1 Projektové smlouvy souhlas s Vyhrazeným Refinancováním odmítnout pouze v případě, že (i) financování by mělo pocházet od Zakázaných osob nebo od osoby, jež nepodniká na základě licence nebo obdobného povolení pro činnost v některé ze zemí Evropského hospodářského prostoru a/nebo zemí OECD (např. banky, investiční banky, UCITS fondy); (ii) výše nesplacené části Seniorního dluhu v okamžiku refinancování by měla převýšit 90% Ceny infrastruktury, nebo (iii) pokud Zadavateli nebyly poskytnuty přesvědčivé podklady potvrzující správnost výpočtu Výnosu Refinancování.

Vznikne-li Výnos Refinancování, má Zadavatel nárok na 50% z Výnosu Refinancování dosaženého z Vyhrazeného Refinancování. Vzorec výpočtu Výnosu Refinancování stanoví příloha č. 1 Projektové smlouvy (Definice).

Zadavatel byl ze strany Dodavatele dne 08. 04. 2014 informován o jednáních Dodavatele se Seniorním věřitelem (ČSOB, a.s.), na základě kterých byly zpracovány smluvní dokumenty - dodatek č. 1 ke Smlouvě o úvěru a další zajišťovací dokumenty souhrnně označené jako Finanční dokumentace, která může představovat Vyhrazené Refinancování ve smyslu Projektové smlouvy.

Dodavatel Zadavateli předložil návrh Finanční dokumentace, konkrétně:

- Dodatek č. 1 ke Smlouvě o úvěru včetně nového úplného znění Smlouvy o úvěru
- Oznámení o vzdání se zástavního práva k podniku_Bammer trade a.s.
- Oznámení o vzdání se zástavního práva k podniku_ŠKODA CITY SERVICE s.r.o.
- Smlouva o zřízení zástavního práva k závodu_Bammer trade a.s.
- Smlouva o zřízení zástavního práva k závodu_ŠKODA CITY SERVICE s.r.o.
- Smlouva o zřízení zástavního práva k pohledávkám ze Smlouvy o výstavbě 1 vč. oznámení o zřízení zástavního práva
- Smlouva o zřízení zástavního práva k pohledávkám z bankovní záruky_Bammer trade a.s. vč. oznámení o zřízení zástavního práva
- Smlouva o zřízení zástavního práva k pohledávkám z bankovní záruky_ŠKODA CITY SERVICE s.r.o. vč. oznámení o zřízení zástavního práva
- Smlouva o zákazu zřízení zástavního práva_pohledávky ŠKODA CITY SERVICE s.r.o. za Bammer trade a.s./ČSOB

sídlo: Boettingerova 2716/18A
301 00 Plzeň
e-mail: advokat@ak-kovarikova.cz
mob.: +420 606 464 363

- Smlouva o zákazu zřízení zástavního práva_pohledávky Bammer trade a.s. za ŠKODA CITY SERVICE s.r.o./ČSOB
- Smlouva o zákazu zřízení zástavního práva_pohledávky Konsorcia za PMDP, a.s./SMP/pojišťovnou
- Smlouva o zákazu zřízení zástavního práva_pohledávky ze Smlouvy o podpoře projektu a pojistné smlouvy
- Smlouva o zákazu zřízení zástavního práva_obchodní podíl ŠKODA TRANSPORTATION a.s. ve ŠKODA CITY SERVICE s.r.o.

(společně tedy Finanční dokumentace)

2. Právní posouzení

Předmětem přezkoumání předložené Finanční dokumentace zejména bylo, zda její uzavření bude znamenat Refinancování, resp. Vyhrazené Refinancování, ze kterého vznikne Výnos Refinancování. Toto je otázka ekonomického charakteru.

Z právního hlediska je však zapotřebí posoudit, zda Projektová smlouva nelimituje Dodavatele ohledně určitého (nového) způsobu zajištění Seniorního dluhu a zda Finanční dokumentace jako taková neodporuje hlavnímu účelu Projektové smlouvy a schválené Plánované struktuře financování.

Z návrhu dodatku č. 1 ke Smlouvě o úvěru vyplývají tyto zásadní skutečnosti:

(A) Dne 23. 12. 2013 byl uzavřen Dodatek č. 2 ke Smlouvě o výstavbě 1, kterým došlo ke snížení ceny díla a byl jím upraven rozpočet Projektu;

(B) Dne 23. 12. 2013 byla mezi Dlužníkem 1 jako objednatelem a ENGADA Europe a.s., DOPRAVNÍ STAVBY BOHEMIA a.s. jako zhotoviteli a společností SWIETELSKY stavební s.r.o., IČO: 48035599, se sídlem České Budějovice – České Budějovice 3, Pražská tř. 495/58, PSČ 370 04 jako novým zhotovitelem uzavřena dohoda o převodu práv a povinností ze Smlouvy o výstavbě 1 („**Dohoda o převodu práv a povinností ze Smlouvy o výstavbě 1**"), kterou společnost DOPRAVNÍ STAVBY BOHEMIA a.s. postoupila veškeré své pohledávky a převedla všechna svá práva a povinnosti ze Smlouvy o výstavbě 1 na společnost SWIETELSKY stavební s.r.o., která se tak stala smluvní stranou Smlouvy o výstavbě 1;

(C) Dne 27. 12. 2013 vystavila společnost Oberbank AG, jednající prostřednictvím organizační složky Oberbank AG, pobočka Česká republika, IČO: 26080222, ve prospěch Dlužníka 1 záruční listinu č. 174/13/700, kterou poskytla Dlužníku 1 bankovní záruku za řádné splnění Smlouvy o výstavbě 1 a provedení díla podle Smlouvy o výstavbě 1;

(D) Dne 27. 11. 2013 vystavila společnost Komerční banka, a.s., se sídlem Praha 1, Na Příkopě 33/969, PSČ 114 07, IČO 453 17 054, zapsaná v obchodním rejstříku vedeném Městským soudem v Praze, spisová značka B 1360 ve prospěch Dlužníka 2 záruční listinu č. 1320016029 ve znění Změny č. 1 ze dne 28. 3. 2014, kterou poskytla Dlužníkovi 2 bankovní záruku za řádné splnění Smlouvy o výstavbě 2 a provedení díla podle Smlouvy o výstavbě 2;

(E) Dlužníci předpokládají, že celkové Projektové náklady budou nižší, než uváděl výchozí Rozpočet výstavby;

(F) Dne 24. 10. 2013 Dlužníci na základě Rámcové hedgingové smlouvy uzavřeli Hedgingovou transakci

sídlo: Boettingerova 2716/18A
301 00 Plzeň
e-mail: advokat@ak-kovarikova.cz
mob.: +420 606 464 363

Shora uvedené skutečnosti, jakož i skutečnost, že 01. 01. 2014 nabyl účinnosti zákon č. 89/2012 Sb., občanský zákoník, jsou dle Dodavatele těmi hlavními důvody, proč má Dodavatel se Seniorním věřitelem v úmyslu uzavřít Finanční dokumentaci. Po prostudování předložené Finanční dokumentace toto lze potvrdit.

Finanční dokumentace nestanoví Zadavateli žádné nové povinnosti ve vztahu k financování Projektu, jakkoliv nemění jeho postavení dle Projektové smlouvy, ani dle Přímé smlouvy. Nadále je zachováno primární zajištění Zadavatele ve vztahu k Zařízení a Vybavení Dodavatele (konkrétně co se týče zřízení zástavního práva) a možnost podílení se na výplatě případného pojistného plnění.

Pro přehlednost jsou veškeré dokumenty tvořící Finanční dokumentaci vyjmenovány a stručně charakterizovány ve zvláštní tabulce, která tvoří přílohu č. 1 tohoto právního stanoviska.

3. Závěr

Po přezkoumání návrhu Finanční dokumentace z právního hlediska lze vydat souhlas s Vyhrazeným Refinancováním dle bodu 56.1 Projektové smlouvy, po kterém bude Dodavatel, resp. ŠKODA CITY SERVICE s.r.o. a Bammer trade a.s., oprávněn uzavřít Finanční dokumentaci.

Finanční dokumentace nemá na postavení Zadavatele negativní vliv, nezakládá mu žádné povinnosti nad rámec Projektové smlouvy a již uzavřené Smlouvy o úvěru.

Mgr. PETRA KOVAŘÍKOVÁ
advokátka
Boettingerova 2716/18A, 301 00 Plzeň
IČ: 73734128, ev. č. ČAK 14301

.....
Mgr. Petra Kovaříková
advokátka

sídlo: Boettingerova 2716/18A
301 00 Plzeň

e-mail: advokat@ak-kovarikova.cz
mob.: +420 606 464 363

PŘEHLED FINANČNÍ DOKUMENTACE PŘEDSTAVUJÍCÍ VYHRAZENÉ REFINANCOVÁNÍ

NÁZEV SMLOUVY	SMLUVNÍ STRANY	PŘEDMĚT SMLOUVY/ÚČEL	POZNÁMKA
Dodatek č. 1 ke Smlouvě o úvěru vč. úplného konsolidovaného znění Smlouvy	ŠKODA CITY SERVICE s.r.o. – dlužník 1 Bammer trade a.s. – dlužník 2 ČSOB, a.s. – aranžér/agent úvěrů/agent pro zajištění ČSOB, a.s. – původní věřitel	Úvěrový rámec do výše 925.000.000,- Kč (původně do výše 976.000.000,- Kč) Hlavním dodavatelem dlužníka 1 jsou (vedle společnosti Metrostav a.s.) namísto společností ze sdružení CITY společnosti ENGADA EUROPE a.s. a SWIETELSKY stavební s.r.o.	Došlo ke snížení úvěrového rámce. Dále bez zásadních změn či doplnění.
Vzdání se zástavního práva k podniku_ŠKODA CITY SERVICE s.r.o.	Oznámení ČSOB, a.s. pro ŠKODA CITY SEVICE s.r.o.	Zástavní věřitel se vzdává zástavního práva k podniku Zástavce na základě původní zástavní smlouvy.	Zástavní právo bude nově zřízeno Smlouvou o zřízení zástavního práva k závodu.
Vzdání se zástavního práva k podniku_Bammer trade a.s.	Oznámení ČSOB, a.s. pro Bammer trade a.s.	Zástavní věřitel se vzdává zástavního práva k podniku Zástavce na základě původní zástavní smlouvy.	Zástavní právo bude nově zřízeno Smlouvou o zřízení zástavního práva k závodu.
Smlouva o zřízení zástavního práva k závodu (1)	Bammer trade a.s. - zástavce ČSOB, a.s. – zástavní věřitel	Zřízení zástavního práva k závodu společnosti Bammer trade a.s. ve prospěch Zástavního věřitele k zajištění veškerých Zajištěných pohledávek	Povoleno Projektovou smlouvou v čl. 7.2.1.2 s odkazem na Přímou smlouvu. Zástavní smlouva počítá se zpětným převodem závodu na PMDP, a.s.
Smlouva o zřízení zástavního práva k závodu (2)	ŠKODA CITY SERVICE s.r.o. – zástavce ČSOB, a.s. – zástavní věřitel	Zřízení zástavního práva k závodu společnosti ŠKODA CITY SERVICE s.r.o. ve prospěch Zástavního věřitele k zajištění veškerých Zajištěných pohledávek	Není omezeno Projektovou smlouvou.
Smlouva o zřízení	Bammer trade a.s. - zástavce	Zřízení zástavního práva	Bankovní záruku vystavila Komerční

zástavního práva k pohledávkám z bankovních záruk (1) **Oznámení o zřízení zástavního práva**	ČSOB, a.s. – zástavní věřitel	k Pohledávkám Bammer trade a.s. z titulu Bankovních záruk ve prospěch Zástavního věřitele k zajištění veškerých Zajištěných pohledávek.	banka, a.s. - za řádné splnění Smlouvy o výstavbě 2 a provedení díla podle Smlouvy o výstavbě 2 Nemá vliv na PMDP, a.s. Není omezeno Projektovou smlouvou.
Smlouva o zřízení zástavního práva k pohledávkám z bankovních záruk (2) **Oznámení o zřízení zástavního práva**	ŠKODA CITY SERVICE s.r.o. – zástavce ČSOB, a.s. – zástavní věřitel	Zřízení zástavního práva k Pohledávkám ŠKODA CITY SERVICE s.r.o. z titulu Bankovních záruk ve prospěch Zástavního věřitele k zajištění veškerých Zajištěných pohledávek.	Bankovní záruku vystavila Oberbank AG, jednající prostřednictvím organizační složky Oberbank AG, pobočka Česká republika - za řádné splnění Smlouvy o výstavbě 1 a provedení díla podle Smlouvy o výstavbě 1 Nemá vliv na PMDP, a.s. Není omezeno Projektovou smlouvou.
Smlouva o zřízení zástavního práva k pohledávkám ze Smlouvy o výstavbě 1 **Oznámení o zřízení zástavního práva**	ŠKODA CITY SERVICE s.r.o. – zástavce ČSOB, a.s. – zástavní věřitel	Zřízení zástavního práva k Pohledávkám ŠCS ze Smlouvy o dílo uzavřené s Poddlužníkem ve prospěch Zástavního věřitele k zajištění veškerých Zajištěných pohledávek.	„**Poddlužník**“ znamená každá z následujících společností: (a) společnost ENGADA EUROPE a.s. a (b) společnost SWIETELSKY stavební s.r.o., odštěpný závod SWIETELSKY stavební s.r.o. odštěpný závod Dopravní stavby Západ Nemá vliv na PMDP, a.s. Není omezeno Projektovou smlouvou.
Smlouva o zákazu zřízení zástavního práva 1	Bammer trade a.s. – povinný ČSOB, a.s. – oprávněný	Závazek povinného nezatížit Pohledávky žádným zástavním právem ve prospěch třetí osoby; zákaz se zřizuje jako věcné právo	Nemá vliv na PMDP, a.s. Odkaz na ust. § 1309 odst. 2 a § 1761 nového občanského zákoníku

		Pohledávky do výše 15.000.000.000 Kč: - za ŠKODA CITY SERVICE s.r.o. ze smlouvy o poskytování služeb - za ČSOB, a.s. ze smluv o běžném účtu - za Metrostav a.s. ze smlouvy o dílo a ze smlouvy o spolupráci	
Smlouva o zákazu zřízení zástavního práva 2	Bammer trade a.s. ŠKODA CITY SERVICE s.r.o. ŠKODA TRANSPORTATION a.s. CIAS HOLDING a.s. Česká inženýrská a.s. Společně jako povinní ČSOB, a.s. – oprávněný	Závazek povinného nezatížit Pohledávky žádným zástavním právem ve prospěch třetí osoby; zákaz se zřizuje jako věcné právo Pohledávky do výše 15.000.000.000 Kč: - za PMDP, a.s./SMP z Projektové smlouvy - za Generali Pojišťovna a.s. z pojistné smlouvy o pojištění průmyslových rizik a z pojistné smlouvy o škodovém stavebním pojištění	Nemá vliv na PMDP, a.s., koresponduje s Projektovou smlouvou Odkaz na ust. § 1309 odst. 2 a § 1761 nového občanského zákoníku
Smlouva o zákazu zřízení zástavního práva 3	Bammer trade a.s. – povinný 1 ŠKODA CITY SERVICE s.r.o. – povinný 1 ČSOB, a.s. – oprávněný	Závazek povinného nezatížit Pohledávky žádným zástavním právem ve prospěch třetí osoby; zákaz se zřizuje jako věcné právo Pohledávky do výše 15.000.000.000 Kč: - za ŠKODA TRANSPORTATION a.s. ze smlouvy o podpoře projektu - za AIG Europe Limited z pojistné smlouvy o pojištění přepravy	Nemá vliv na PMDP, a.s. Odkaz na ust. § 1309 odst. 2 a § 1761 nového občanského zákoníku

Smlouva o zákazu zřízení zástavního práva 4	ŠKODA CITY SERVICE s.r.o. – povinný ČSOB, a.s. – oprávněný	Závazek povinného nezatížit Pohledávky žádným zástavním právem ve prospěch třetí osoby; zákaz se zřizuje jako věcné právo Pohledávky do výše 15.000.000.000 Kč: - za Bammer trade a.s. ze smlouvy o poskytování služeb - za ČSOB, a.s. ze smluv o běžném účtu	Nemá vliv na PMDP, a.s. Odkaz na ust. § 1309 odst. 2 a § 1761 nového občanského zákoníku
Smlouva o zákazu zřízení zástavního práva 5	ŠKODA TRANSPORTATION a.s. – povinný ČSOB, a.s. – oprávněný	Závazek povinného nezatížit obchodní podíl ve společnosti ŠKODA CITY SERVICE s.r.o. žádným zástavním právem ve prospěch třetí osoby bez předchozího písemného souhlasu oprávněného	Nemá vliv na PMDP, a.s. Odkaz na ust. § 1309 odst. 2 a § 1761 nového občanského zákoníku

[1] „**Zajištěné pohledávky**" znamená veškeré, stávající i budoucí, podmíněné i nepodmíněné, peněžité dluhy Dlužníků vůči Zástavnímu věřiteli vzniklé na základě Finančních dokumentů a/nebo v souvislosti s nimi, zejména:

(a) dluhy ke splacení jistiny úvěru podle Úvěrové smlouvy a jejího příslušenství;

(b) dluhy k zaplacení veškerých poplatků, odměn a provizí, nákladů a výdajů podle Finančních dokumentů nebo v souvislosti s nimi, a jejich příslušenství;

(c) dluhy k zaplacení jakýchkoli smluvních pokut a dluhů vzniklých v důsledku porušení jakýchkoli dluhů a povinností podle Finančních dokumentů nebo v souvislosti s nimi, a jejich příslušenství;

(d) dluhy k zaplacení náhrady škody (včetně jakýchkoli nároků na náhradu ušlého zisku) nebo nemajetkové újmy a jiných obdobných plateb vzniklých v souvislosti s Finančními dokumenty, a jejich příslušenství;

(e) dluhy k úhradě nákladů spojených s vymáháním pohledávek, které vznikly nebo vzniknou na základě nebo v souvislosti s Finančními dokumenty, a jejich příslušenství;

(f) dluhy k vydání bezdůvodného obohacení vzniklého v souvislosti s Finančními dokumenty, a jejich příslušenství;

(g) dluhy k zaplacení jakékoli částky v důsledku ukončení, zrušení, zdánlivosti, neplatnosti, neúčinnosti nebo nevymahatelnosti jakéhokoli Finančního dokumentu nebo jakéhokoli práva Zástavního věřitele podle jakéhokoli Finančního dokumentu; a

(h) dluhy, které vzniknou v souvislosti s úplným nebo částečným ukončením a vypořádáním Hedgingových transakcí, zejména v důsledku zrušení nebo předčasného splacení podle Úvěrové smlouvy;

s tím, že:

(i) pokud již ke dni uzavření Smlouvy o úvěru neexistují, budou vznikat v období do 30.6.2046 a maximální celková částka těchto dluhů nepřekročí částku 2 500 000 000,- Kč nebo její ekvivalent v jakékoli jiné měně; a

(j) Zajištěnými dluhy nejsou dluhy, které by měly za následek, že Zástavní právo je v rozporu s ustanoveními právních předpisů (zejména porušením zákazu finanční asistence podle Obchodního zákoníku);

Mgr. PETRA KOVAŘÍKOVÁ
advokátka
Boettingerova 2716/18A, 301 00 Plzeň
IČ: 73734128, ev. č. ČAK 14301