*LJILJANA KOMŠIĆ*

*PREDSEDNIK PRIVREDNOG SUDA U SREMSKOJ MITROVICI*

*I STEČAJNI SUDIJA*

**S T E Č A J**

**IZLUČNA PRAVA**

**OPŠTE NAPOMENE**

Zakon o stečaju ( Sl. glasnik RS104/2009, 99/2011, 83/2014) regulisao je pojam izlučnog poverioca, prava izlučnog poverioca, postupak po izlučnom zahtevu i posledice neovlašćenog otuđenja predmeta izlučnog prava.

Tako je članom 50. Zakona o stečaju definisano da je „izlučni poverilac lice koje na osnovu svog stvarnog ili ličnog prava ima pravo da traži da se **određena stvar** izdvoji iz stečajne mase. „

Iz ove definicije izlučnog poverioca proizilazi da se izlučno pravo može ostvarivati samo u pogledu individualno određene stvari, kada su u pitanju pokretne stvari, nekretnine ili autorska prava i generički određene stvari koje u pravnom prometu se izdvajaju po vrsti, količini broju, npr. žito, gorivo i slično koje se može naći u državini stečajnog dužnika.

Istovremeno izlučni poverilac nije stečajni poverilac niti stvar na kojoj postoji izlučno pravo ne ulazi u stečajnu masu. (stav 2. i 3. člana 50. Zakona).

Za izlučnog poverioca ne važe rokovi propisani Zakonom za prijavljivanje potraživanja, jer izlučni poverilac ne podnosi prijavu potraživanja, već podnosi zahtev stečajnom upravniku da se stvar koja je predmet izlučnog zahteva izluči iz stečajne mase.

Postupak po zahtevu izlučnog poverioca propisan je članom 112. Zakona kojim je propisan rok od 20 dana od dana podnošenja zahteva za odlučivanje o izlučnom zahtevu, u kojem stečajni upravnik može podneti zahtev prihvatiti i odmah odrediti rok za predaju stvari ili pak odbiti da izluči stvar. Na odluku stečajnog upravnika kojom odbija izlučenje stvari iz stečajne mase, izlučni poverilac ima pravo na primedbu stečajnom sudiji i to u roku od 5 dana od dana odbijanja zahteva. Ukoliko stečajni sudija ospori pravo na izlučenje, izlučni poverilac ima pravo da u sudskom ili drugom postupku ostvari svoje pravo.

Najnovijim izmenama Zakona o stečaju u članu 102. propisana su prava izlučnog poverioca u slučaju otuđenja njegove stvari iz stečajne mase, pa tako ako je stvar na kojoj postoji izlučno pravo stečajni dužnik neovlašćeno otuđio pre otvaranja stečajnog postupka, izlučni poverilac može zahtevati da se na njega prenese pravo na protivčinidbu ako ona još nije izvršena, a ako je izvršena, ima pravo na naknadu štete kao stečajni poverilac a ako je stvar na kojoj postoji izlučno pravo stečajni dužnik neovlašćeno otuđio u toku stečajnog postupka, odnosno prethodnog stečajnog postupka, izlučni poverilac može da zahteva da se na njega prenese pravo na protivčinidbu, ako protivčinidba još uvek nije izvršena, ili da zahteva protivčinidbu iz stečajne mase, ako se stvar iz stečajne mase još uvek može izlučiti, ili da zahteva naknadu tržišne vrednosti te stvari i naknadu za pretrpljenu štetu, koja se namiruje kao obaveza stečajne mase.

**Prodaja pokretne i nepokretne  imovine u stečaju – pravo svojine.**

Pravo svojine je stvarno pravo koje se definiše kao najviša pravna i faktička vlast na određenoj stvari pa je shodno toj vlasti i položaj izlučnog poverioca posebno regulisan i zaštićen u postupku stečaja.

Titular prava svojine ima sledeća ovlašćenja:

* Ovlašćenje držanja stvari je ovlašćenje da se titular ima faktičku vlast nad predmetom. Ovo ovlašćenje može imati i nevlasnik (državina stvari), koje je najviše prisutno u postupcima stečaja;
* Ovlašćenje korišćenja daje mogućnost titularu da stvar koristi u skladu sa svojim potrebama npr. da ubire plodove koje ona donosi i sl.;
* Ovlašćenje raspolaganja sa predmetom prava svojine daje mogućnost titularu da njome raspolaže faktički ili pravno.

Titular prava svojine ima pravo da štiti svoje pravo.

Pravo svojine ne zastareva.

Otvaranjem stečajnog postupka, stečajni upravnik preuzima u državinu celokupnu imovinu koja ulazi u stečajnu masu (član 105. Zakona). Ovlašćen je da tom imovinom upravlja i da se o istoj stara kao dobar domaćin a sve u cilju unovčenja imovine radi ostvarenja osnovnog načela stečajnog postupka ravnomernog namirenja poverilaca.

Kako izlučni poverilac nije vezan rokovima za podnošenje izlučnog zahteva, a javnost postupka stečaja je zagarantovana oglašavanjem u visokotiražnim dnevnim novinama, Službenom glasniku RS, oglašavanjem na oglasnoj tabli suda, elektronskoj oglasnoj tabli suda, kao i neposrednim saznanjima u okruženju, neophodno je za ostvarenje izlučnog prava i zaštitu prava svojine da izlučni poverilac vrši svoja prava koja su zaštićena kako Zakonom o stečaju u slučaju pokretnih stvari i generički određenih stvari a Zakonom o osnovama svojinsko pravnih odnosa u slučaju prava vlasništva na nekretninama.

U praksi se neretko dešavalo da titulari prava svojine nisu vršili svoja prava, očekujući da će o njihovim pravima voditi računa stečajni upravnik, zbog čega je dolazilo do sporova pa i nemogućnosti da povrate svoju stvar ili pak da im bude isplaćena tržišna cena stvari koja je otuđena.

Stečajni upravnici su dosta često u situaciji da ne postoji adekvatna dokumentacija o vlasništvu nad imovinom stečajnog dužnika, neusaglašenost javnih knjiga sa stvarnim stanjem pa ukoliko izlučni poverilac na vreme ne ukaže stečajnom upravniku da je vlasnik stvari koja se nalazi u državini stečajnog dužnika, može doći do oštećenja izlučnog poverioca.

Osnovna dužnost stečajnog upravnika je da unovči stvari i prava stečajnog dužnika.

Stečajni upravnik prodaju vrši u skladu sa odredbama stečajnog zakona.

Zakon o stečaju je prodaju stvari na kojoj postoji izlučno pravo okarakterisao kao neovlašćena prodaja ne ulazeći u pitanje da li je u momentu prodaje stečajni upravnik imao saznanja da se radi o stvari na kojoj postoji izlučno pravo.

Posledice prodaje tuđe stvari se razlikuju i to da li se radi o pokretnim stvarima, generički određenim stvarima ili nekretninama.

Prodajom u stečajnom postupku izlučni poverilac je izgubio izlučno pravo koje se nakon prodaje transformisalo u novčano potraživanje koje odgovara tržišnoj vrednosti stvari i radi se o potraživanju prema stečajnoj masi. U tom slučaju izlučni poverilac ima pravo da se u celosti naplati iz stečajne mase i to pre svih stečajnih poverilaca bez obzira na njihov isplatni red.

Ako stečajni upravnik proda pokretnu stvar ili generički određenih stvari na kojima postoji izlučno pravo, momentom prodaje prestaje izlučno pravo, kupac pokretne stvari ili generički određenih stvari se u smislu pravne nauke smatraju savesnim sticaocima, ali ostaje pravo izlučnog poverioca da se pre svih poverilaca namiri za iznos postignute tržišne vrednosti prodate stvari.

U slučaju prodaje nepokretne imovine, izlučni poverilac koji nije podneo izlučni zahtev do momenta prodaje, može svoje pravo da ostvari u sudskom ili drugim postupcima a naročito podnošenjem svojinske tužbe protiv sticaoca u skladu sa članom 37. Zakona o osnovama svojinsko pravnih odnosa, jer se kupac nekretnine za koju se vode javne knjige ne smatra savesnim sticaocem

**Podnošenje izlučnog zahteva i prava izlučnog poverioca u stečajnom postupku u slučaju oglašavanja imovine.**

Kako nisu propisani rokovi za podnošenje izlučnog zahteva, izlučni poverilac ima pravo da podnese izlučni zahtev i kada je stečajni upravnik oglasio prodaju imovine.

Izlučni poverilac ima sva prava da svoje stvarno pravo ostvaruje u stečajnom postupku sve do momenta prodaje što znači da momentom oglašavanja prodaje imovine isti nije izgubio izlučno pravo pa je preporuka da u slučaju prihvatanja izlučenja imovine koja je oglašena se iskoriste zakonske mogućnosti u pogledu ulaganja prigovora stečajnom sudiji na predloženu prodaju i podnošenjem zahteva da se prodaja odloži do odluke o podnetom izlučnom zahtevu.

Ukoliko stečajni sudija ne odloži prodaju, dužnost je stečajnog upravnika da na ime namirenja izlučnog poverioca isplati tržišnu cenu koja je postignuta prodajom i to pre svih poverilaca, čime izlučni poverilac gubi taj status a postaje poverilac troškova stečajnog postupka.

**Unovčenje imovine koja je pod sporom zbog osporenog izlučnog zahteva.**

U slučaju da se vodi spor zbog osporenog izlučnog zahteva na imovini koja je unovčena, radi se o **neovlašćenom otuđenju stvari** na kojoj postoji izlučno pravo, jer se ne radi o pasivnom ponašanju vlasnika stvari.

Na osnovu izloženog stečajni upravnik nema ovlašćenje da unovčava imovinu koja je pod sporom zbog osporenog izlučnog zahteva.

**Pravo izlučnog poverioca nakon prodaje imovine, nad kojom je priznat izlučni zahtev.**

Ukoliko je stečajni upravnik otuđio stvar na kojoj je priznat izlučni zahtev, prestaje izlučno pravo ali se isto transformiše u novčano potraživanje, pa samim tim stečajni upravnik je dužan da rezerviše sredstva za namirenje izlučnog poverioca, jer u skladu sa članom 112 stav 3 Zakona izlučni poverilac ima pravo da se na njega prenese pravo na protivčinidbu, ako protivčinidba još uvek nije izvršena, ili da zahteva protivčinidbu iz stečajne mase, ako se stvar iz stečajne mase još uvek može izlučiti, ili da zahteva naknadu tržišne vrednosti te stvari i naknadu za pretrpljenu štetu, koja se namiruje kao obaveza stečajne mase.

Na osnovu izloženog neophodno je prvenstveno da titulari prava svojine vrše svoja prava, da ne budu pasivni u stečajnom postupku, da stečajni upravnici sa posebnom pažnjom utvrde da li je stečajni dužnik vlasnik imovine koja je u državini stečajnog dužnika i da se pojača saradnja stečajnih upravnika sa stečajnim sudijama kako bi se izbegle štetne posledice za sve učesnike u stečajnom postupku.

*LJILJANA KOMŠIĆ*