**16. Změny závazků. Zajištění a utvrzení dluhů.**

OZ

Dluh = povinnost splnit závazek

**Zajištění a utvrzení dluhu**

**Zástavní právo – majetkové absolutní právo**

**Funkce zástavního práva – zajišťovací a uhrazovací**

**Zajištění dluhu**

§ 2010 OZ Dluh lze zajistit, zaváže-li se třetí osoba věřiteli nebo ve prospěch věřitele za dlužníkovo plnění, anebo

dá-li někdo věřiteli nebo ve prospěch věřitele majetkovou jistotu, že dlužník svůj dluh splní.

Utvrzení dluhu - Utvrdit lze dluh ujednáním smluvní pokuty nebo uznáním dluhu.

**Jistota**

Pojem „jistota“ označuje obecně povinnost některým ze zákonem stanovených způsobů zajistit dluh.

Tak § 206/2 OZ pro postup při likvidaci PO stanoví, že je-li pohledávka sporná nebo není-li ještě splatná, lze likvidační zůstatek použít jen, byla-li věřiteli poskytnuta dostatečná jistota.

Jistotu lze poskytnout zřízením zástavního práva, není-li to možné lze dát jistotu způsobilým ručitelem. Má se za to, že způsobilým ručitelem je osoba, která může být žalována v tuzemsku a má vhodný majetek.

**Ručení**

§ 2018 an. OZ Kdo věřiteli prohlásí, že ho uspokojí, jestliže dlužník věřiteli svůj dluh nesplní, stává se dlužníkovým ručitelem.

Nepřijme-li věřitel ručitele, nemůže po něm nic žádat. Ručitelské prohlášení vyžaduje písemnou formu.

Ručení předpokládá platný dluh dlužníka. Ručení lze poskytnout i pro dluhy budoucí nebo podmíněné, i za

soubor dluhů. Ručení je akcesorickým závazkem – zaniká zánikem dluhu, který zajišťuje.

**Finanční záruka**

§ 2029 an. OZ Finanční záruka vzniká prohlášením výstavce v záruční listině, že uspokojí věřitele podle záruční listiny do výše určité peněžní částky, nesplní-li dlužník věřiteli určitý dluh, anebo splní-li se jiné podmínky určené v záruční listině. Záruční listina vyžaduje písemnou formu.

Je-li výstavcem banka, zahraniční banka nebo spořitelní a úvěrní družstvo, jde o bankovní záruku.

Finanční zárukou lze zajistit i nepeněžitou pohledávku.

Při zajištění nepeněžité pohledávky se má se za to, že je do výše určené záruční listinou zajištěna peněžitá pohledávka, která věřiteli přísluší při porušení zajištěné povinnosti plnit.

**zajistit,** zaváže-li se třetí osoba věřiteli nebo ve prospěch věřitele za dlužníkovo plnění, anebo dá-li někdo věřiteli nebo ve prospěch věřitele majetkovou jistotu, že dlužník svůj dluh splní.

Dohoda o zajištění srážek ze mzdy

UTVRZENÍ DLUHU - smluvní pokuta a písemné uznání dluhu (někdy se označuje jako paušalizovaná náhrada škody – nahrazuje to, co by vám jinak bylo plněno z titulu odpovědnosti za škodu)

Pokud je smluvní pokuta nepřiměřená, tak ji lze zrušit ale musí to navrhnout dlužník a snížit to může soud do výše vzniklé škody

Dle nové právní úpravy nemusí být smluvní pokuta sjednána písemně, ale doporučuje se ji písemně utvrdit

**Utvrdit** lze dluh ujednáním smluvní pokuty nebo uznáním dluhu.

- prostředek má zajišťovací funkci jen v případě, že je schopen splnění dluhu nahradit, tj. dává jistotu, že věřitel nějaké plnění skutečně obdrží.

***NOZ proto rozlišuje zajištění od pouhého utvrzení dluhu (§ 2010):***

|  |  |
| --- | --- |
| **ZAJIŠTĚNÍ (§ 2018 an.)** | **UTVRZENÍ (§ 2048 an.)** |
| * Ručení (§ 2018 an.) | * Smluvní pokuta (§ 2048 an.) |
| * Finanční záruka (§ 2029 an.) | * Uznání dluhu (§ 2053 an.) |
| * Zajišťovací převod práva (§ 2040 an.) |  |
| * Srážky ze mzdy (§ 2045 an.) |  |
| * Zástavní právo (§ 1309 an.) - **?** |  |
| * Zadržovací právo (§ 1395 an.) - **?** |  |

- závdavek podle §§ 1808 a § 1809 je také možné pokládat za určitou formu jistoty.

**ZAJIŠŤOVACÍ PŘEVOD PRÁVA**

- smlouvou o zajišťovacím převodu práva zajišťuje dlužník nebo třetí osoba dluh tím, že věřiteli dočasně převede své právo. Pokud nebude dohodnuto něco jiného, má se za to, že zajišťovací převod práva je převodem s rozvazovací podmínkou, že dluh bude splněn. Může být tedy zřejmě sjednán i tzv. fiduciární převod bez rozvazovací podmínky, kdy bude věřitel po splnění dluhu povinen převést právo zpět. Jinak platí, že pomine-li důvod trvání zajišťovacího převodu práva, umožní věřitel osobě, která zajištění poskytla, výkon práva v předešlém rozsahu. Není-li však zajištěný dluh splněn, stane se převod práva nepodmíněným.

- zákon pro tuto smlouvu nevyžaduje zvláštní formu. Jiná zákonná ustanovení (např. požadavek písemné formy v případě smluv o převodu nemovité věci) tím ovšem dotčena nejsou.

- týká-li se zajišťovací převod práva věci zapsané ve veřejném seznamu, **vzniká zajištění zápisem** do tohoto seznamu. Týká-li se převod věci nezapsané, uplatní se § 1107 - závady váznoucí na věci nabyvatel vlastnického práva přejímá, měl-li a mohl-li je z okolností zjistit nebo bylo-li to ujednáno, popřípadě stanoví-li tak zákon, jinak zanikají..

- k § 2042 - věřitel má postavení vlastníka

- Pomine-li důvod trvání zajišťovacího převodu práva, umožní věřitel osobě, která zajištění poskytla, výkon práva v předešlém rozsahu.

- Není-li zajištěný dluh splněn, stane se převod práva nepodmíněným a dlužník předá věřiteli vše, co je nutné k plnému výkonu převedeného práva.

- **Zásadní rozdíl mezi zástavním a zajišťovacím právem** spočívá v tom, že není-li dluh splnění, zástavní věřitel musí zástavu zpeněžit jako věci cizí, zatímco u zajišťovacího převodu práva je podmínka zmařena a podmíněný převod se mění na převod nepodmíněný (právo připadne věřiteli trvale), je tedy pro věřitele výhodnější než zástavní právo.

**SMLUVNÍ POKUTA**

- I ve formě jiného než peněžitého plnění

- může vzniknout i v případě, že dlužník porušení smluvní povinnosti nezavinil (smluvně lze vázat na zaviněné porušení)

- není nutná písemná forma

- moderace – právo dlužníka požadovat u soudu snížení nepřiměřeně vysoké smluvní pokuty

- zaplacení smluvní pokuty nezbavuje dlužníka povinnosti splnit dluh smluvní pokutou utvrzený - lze sjednat tzv. nepravou smluvní pokutu (zaplacením smluvní pokuty utvrzená povinnost zanikne)

- je-li ujednána smluvní pokuta, nemá věřitel právo na náhradu škody vzniklé z porušení povinnosti, ke kterému se smluvní pokuta vztahuje.

- Ustanovení o smluvní pokutě se použijí i na pokutu stanovenou pro porušení smluvní povinnosti právním předpisem (penále).

**UZNÁNÍ DLUHU**

- uzná-li dlužník dluh co do důvodu i výše písemným prohlášením, má se za to, že dluh v rozsahu uznání v době uznání trvá

- konkludentní uznání se přebírá z ObchZ (nepoužije se pro promlčený dluh):

* placení úroků se považuje za uznání ohledně částky, z níž se úroky platí
* plní-li dlužník dluh zčásti, má částečné plnění účinky uznání zbytku dluhu, lze-li z okolností usoudit, že tímto plněním dlužník uznal i zbytek dluhu.
* neplatí, je-li pohledávka věřitele již promlčena.