**2. Pojmy podnikatel, podnikání, obchodní závod (jen vymezení pojmu) pobočka, odštěpný závod, majetek a jmění. Členění podnikatelů. Sídlo podnikatele.**   
  
**Podnikatel:**  
Občanský zákoník vymezuje podnikatele dvojím způsobem:

* + Z hlediska **věcného** (materiálního) je podnikatelem ten, kdo vykonává:
    - ■**samostatně**
    - ■**na vlastní účet a odpovědnost**
    - ■**výdělečnou činnost**
    - ■**živnostenským nebo obdobným způsobem**
    - ■**se záměrem činit tak soustavně**
  + ■**za účelem dosažení zisku**  
      
    Z hlediska **formálního** je podnikatelem osoba zapsaná v obchodním rejstříku
    - ■**Rozhodující je tedy jen skutečnost, že určitá osoba v obchodním rejstříku zapsaná je**, nikoli to, zda podnikatelskou činnost vykonává
  + ■**Do obchodního rejstříku** se **povinně** zapisují všechny **obchodní korporace** a další PO určené zákonem, jako např. státní podniky (ti jsou tudíž vždy podnikatelé)  
    ■**Obchodní korporace nemusí mít** vždy jako **předmět činnosti podnikání**, přesto však budou na základě zápisu tzv. *podnikateli podle formy*
  + ■**Fyzické osoby** se do obchodního rejstříku zapisují povinně jen stanoví-li tak zákon, ve většině případů však pouze **dobrovolně**
  + **Podnikání** samo oproti tomu **právní úprava nijak nedefinuje**, **vyplývá** totiž nepřímo **z materiální definice podnikatele**  
    Dále je pojem podnikatel rozšířen:
  + **§ 421 odst. 2 ObčZ,** kterýobsahuje vyvratitelnou právní **domněnku**, že podnikatelem je ten, kdo má k podnikání **živnostenské** nebo jiné **oprávnění**
* **§ 420 odst. 1 ObčZ,** který stanovuje **fikci**, že **pro účely ochrany spotřebitele a pro účely ochrany před opožděnými platbami** v obchodních transakcíchse za podnikatele považuje **také** každá **osoba, která uzavírá smlouvy související s vlastní obchodní, výrobní** nebo obdobnou **činností či při samostatném výkonu svého povolání**, **popřípadě** osoba, která **jedná jménem nebo na účet podnikatele**  
    
  **Podnikání :**  
  -Podnikání je činnost, kterou vykonává podnikatel: - soustavně - samostatně - vlastním jménem - na vlastní odpovědnost - za účelem dosažení zisku Všechny tyto znaky podnikání musí být splněny současně  
  -živnostenské a neživnostenké podnikání.  
    
  **Obchodní závod:**  
  Obchodní závod je definován § 502 ObčZ jako „*organizovaný soubor jmění, který podnikatel vytvořil a který z jeho vůle slouží k provozování jeho činnosti*“, přitom se má za to (*vyvratitelná domněnka*), že „*závod tvoří vše, co zpravidla slouží k jeho provozu*“
* Definice obchodního závodu staví na **objektivním prvku** - **organizovaný soubor jmění** a**subjektivním prvku** - **vůle podnikatele používat** toto **jmění k** **podnikání**
* Podnikatel k provozu závodu zpravidla vyčlení určité věci (**majetek**), provozem závodu však soustavně vstupuje do určitých právních **poměrů**, ze kterých mu vznikají i **dluhy**, obchodní závod je **souhrnem majetku i dluhů** (**jmění**)  
  Podnikatel si může **zajišťovat provoz** obchodního **závodu** buď **sám** (typicky v případě drobného živnostníka), nebo ve spolupráci **s jeho společníky**, **rodinou** či **zaměstnanci.**
* Obvyklou **součástí závodu** budou často i věci nehmotné (**patenty**, **užitné vzory**, **ochranné známky, goodwill nebo know-how**) či práva k užívání určitých věcí (nájem provozovny).
* Zvláštností závodu je, že **jednotlivé věci i dluhy, které jsou jeho součástí**, z tohoto souboru **vycházejí či do něho vcházejí**, obchodní závod jako funkční **celek však zůstává zachován.**

**Pobočka:**   
-Obchodní závod může být z rozhodnutí podnikatele vnitřně členěn, mluvíme pak o **vnitřní organizaci obchodního závodu.**

* Částí obchodního závodu, je podle § 503 občanského zákoníku **pobočka**, která je vymezena jako taková **část závodu**, která vykazuje **hospodářskou** a **funkční samostatnost** a o které **podnikatel rozhodl, že bude pobočkou.**
* **Pobočka** **nemá právní subjektivitu**, jde stále pouze o vnitřní část závodu. **Pracovníci** pobočky **jednají jménem podnikatele provozujícího závod.**  
  Zvláštní postavení má taková **pobočka**, o které podnikatel rozhodl, že bude **zapsána do obchodního rejstříku**, tu označuje zákon jako **odštěpný závod**
* U takové pobočky (odštěpného závodu) je tím **zdůrazněna** její **relativní funkční a hospodářská nezávislost**
* **Odštěpný závod** tímto krokem **nenabývá právní subjektivity**. **Jeho** **vedoucí**, zapsaný do obchodního rejstříku, **je však jako** zákonný **zástupce podnikatele oprávněn** **za něj jednat ve všech záležitostech týkajících se odštěpného závodu**

**Odštěpný závod:**  
- **odštěpný závod**

- = *pobočka zapsaná do OR* (tj. návrh může dát jen zapisovaný či již zapsaný podnikatel)

- **vedoucí odštěpného závodu** je oprávněn zastupovat podnikatele ve všech záležitostech, které se týkají odštěpného závodu (ode dne zapsání do OR) (až do zápisu bude jeho zástupčí oprávnění vymezeno jednáními, k nimž obvykle dochází při činnosti, k níž byl pověřen)

**Majetek a jmění:**  
 **- Majetek je souhrn všeho, co osobě patří.**  
 **-Jmění osoby tvoří souhrn jejího majetku a jejích dluhů.**

**Členění podnikatelů:**  
 - Z hlediska **soukromého práva** je pro posouzení určité osoby jako podnikatele **rozhodující faktický výkon podnikatelské činnosti**  
-Otázka, zda **činnost**, kterou podnikatel vykonává, je úředně **povolená**, má **význam** pouze **pro** posouzení jeho **odpovědnosti podle právních předpisů veřejného práva** (může mu být např. udělena pokuta), nikoliv již pro posouzení platnosti jeho soukromoprávního jednání   
-§ 5 odst. 2 ObčZ: *Proti vůli dotčené strany nelze zpochybnit povahu nebo platnost právního jednání jen proto, že jednal ten, kdo nemá ke své činnosti potřebné oprávnění, nebo komu je činnost zakázána*  
Jedná-li svéprávný **nepodnikatel**, může od něho každý v právním styku důvodně očekávat „*rozum průměrného člověka i schopnost užívat jej s běžnou péčí a opatrností*“ (§ 4 odst. 1 ObčZ)  
**-Podnikatel** je oproti tomu vždy považován za **profesionála**, na něhož jsou nároky vyšší, je totiž **povinen jednat se znalostí a pečlivostí**, která je s jeho stavem spojena. Jedná-li bez této **odborné péče**, jde to k jeho tíži (§ 5 odst. 1 ObčZ)  
**-Podnikateli** jednajícímu se slabší stranou, **je zakázáno své znalosti a postavení zneužít k vytváření** její **závislosti** na něm či k dosažení **zřejmé nerovnováhy ve vzájemných právech a povinnostech**  
-Pokud podnikatel jedná se spotřebitelem, **má se za to** (vyvratitelná domněnka), **že spotřebitel je slabší stranou**. Slabší stranou však může **výjimečně** být **i podnikatel** (drobný živnostník ve vztahu s nadnárodní obchodní korporací)

**Sídlo podnikatele:**  
  
 **-Každý podnikatel musí mít sídlo** (povinnost)  
-Sídlo je **adresa** podnikatele **zapsaná ve veřejném** (zpravidla obchodním) **rejstříku**, nezapisuje-li se podnikatel do veřejného rejstříku, je jeho sídlem místo, kde má **hlavní závod**  
-Sídlo podnikatele ve veřejném rejstříku označujeme za sídlo registrované (**formální sídlo**), to může být i odlišné od místa, v němž podnikatel svou činnost skutečně vykonává (**skutečné sídlo**)  
**Uvádí-li** **podnikatel** v právním jednání jako své sídlo **sídlo** **formální**, **může se každý dovolat i jeho skutečného sídla**  
**-Naopak** platí, že **proti tomu kdo se dovolává sídla formálního**, **nemůže podnikatel namítnout, že má skutečné sídlo jinde**