## **22. Obecné otázky obchodních společností a družstev I (právní úprava, druhy, vznik, zánik a neplatnost).**

## POJEM A CHARAKTERISTIKA OBCHODNÍ KORPORACE

### *Pojem právnické osoby*

· **Definice:** fiktivní útvar se zákonem přiznanou či uznanou právní osobností (subjektivitou), tj. právem přiznaná způsobilost či schopnost mít práva a povinnosti v mezích právního řádu

· **Vznik PO:**

o Vznik v poměrech NOZ:

o **§ 118 NOZ:** *„Právnická osoba má právní osobnost* ***od svého vzniku do svého zániku.****“*

o **§ 126 odst. 1 NOZ:** *„Právnická osoba* ***vzniká dnem*** *zápisu do veřejného rejstříku.“*

§ Pojem vzniku a založení je nutné od sebe odlišit (!) – vznik PO je spjat se vznikem právnické osobnosti, kdežto založení PO nikoli – **mluvíme o tzv. dvoufázovém zakládání PO**

o Vznik v poměrech ZOK:

o **§ 8 ZOK**

§ *(1) Obchodní korporace se* ***zakládá*** *společenskou smlouvou. Společenská smlouva, kterou se zakládá kapitálová společnost, vyžaduje formu veřejné listiny. Společenská smlouva, kterou se zakládá družstvo podle tohoto zákona, se uzavírá přijetím ustavující schůzí.*

§ *(2) Připouští-li právní předpis, aby společnost založil jediný zakladatel, zakládá se zakladatelskou listinou pořízenou ve formě veřejné listiny.*

o **§ 9 ZOK**

§ *(1) Není-li návrh na zápis společnosti do obchodního rejstříku podán do 6 měsíců ode dne jejího založení, platí, že nastávají tytéž účinky jako při odstoupení od smlouvy.*

· Obchodní společnost – fikce odstoupení od smlouvy

· Družstva – zpětvzetí přihlášek

· **OK je tedy PO soukromého práva založený v soukromém zájmu – OK jakožto PO je více reglementována zákonnými předpisy než běžné obligační smlouvy**

o Právo rozlišuje vznik smlouvy (založení nebo ustanovení) od vzniku PO (zápis do OR)

### *Pojem obchodní korporace*

· **Neexistuje legální definice OK** – ZOK tento nedostatek řeší výčtem jednotlivých forem OK **(srov. 1 § ZOK):**

o *(1) Obchodními korporacemi jsou* ***obchodní společnosti*** *(dále jen „společnost“) a* ***družstva.***

o *(2) Společnostmi jsou veřejná obchodní společnost a komanditní společnost (dále jen „osobní společnost“), společnost s ručením omezeným a akciová společnost (dále jen „kapitálová společnost“) a evropská společnost a evropské hospodářské zájmové sdružení*

o *(3) Družstvy jsou družstvo a evropská družstevní společnost.*

o *(4)* ***Evropská společnost, evropské hospodářské zájmové sdružení a evropská družstevní společnost*** *se řídí ustanoveními tohoto zákona v rozsahu, v jakém to připouštějí přímo použitelné předpisy Evropské unie upravující evropskou společnost, evropské hospodářské zájmové sdružení nebo evropskou družstevní společnost.*

· OK rozumíme **sdružení osob** **(universitas personarum)**

o Výjimka: *„Právnická osoba tvořena jediným členem se hledí jako na* ***korporaci****“* (§ 210 odst. 2 OZ)

§ Taková PO postrádá povahu sdružení – má tzv. **fiktivní sdružovací povahu**

§ V rámci ZOK je tento typ korporace umožněn **pouze u kapitálových společností** (§ 11 odst. 1 ZOK)

§ Jedná se o legislativní konstrukt umožňující vyrovnání podmínek k podnikání a zejména pro vytváření tzv. koncernů **(viz B42)**

o Charakteristika PO jako sdružení osob je důležité pro odlišení od PO představující pouze účelově vyčleněný majetek (nadace, nadační fondy)

· **Asociační povaha OK**

o PO vznikající vylučně z vůle sdružujících osob – tyto osoby „vládnou PO“ a stanoveným způsobem rozhodují o existenci a fungování

o **Účel sdružování a jeho projev ve volby formy obchodní společnosti**

§ (1) vlastní podnikání – zejména sdružování v osobních společnostech

§ (2) podnikatelské investování – zejména sdružování v kapitálových společnostech

· **Kapitálové společnosti lze založit i za nepodnikatelským** **účelem** (a contrario § 2 odst. 1 ZOK)

· **Affectio societatis**

o Pojem smluvního práva **propracovaný** ve francouzském právu (Code Civil)

o Rozumíme jako **konsensus smluvních stran spočívající ve společné vůli se sdružit, spojit majetek a podílet se na zisku ze společného hospodaření**

§ odlišuje společenskou smlouvu od ostatních smluvních typů (např. pracovní smlouva)

§ odlišuje od sdružení mající politický, kulturní či charatitavní cíl – účelem affectio societatis je **založení společnosti**

o musí existovat v **okamžiku** založení společnosti a musí trvat během existence – netrvá-li, je to důvod pro zrušení pouze v případě, že ji to zcela paralyzuje (§ 172 NOZ ve spojení s § 93 ZOK)

### *Znaky obchodní korporace*

· **(1) provozování obchodního závodu**

· **(2) trvalost**

· **(3) organisační struktura**

· **(4) majetek a samostatná odpovědnost**

· **(5) osobní substrát**

· **(6) autonomie a ucelenost**

## ÚČEL OBCHODNÍ KORPORACE

· **obecná úprava dle NOZ:**

o **§ 144 odst. 1 NOZ:** *„Právnickou osobu lze ustavit ve* ***veřejném nebo v soukromém zájmu****. Tato její povaha se posuzuje podle hlavní činnosti právnické osoby.“*

o **§ 145 NOZ** limituje účely, za kterými nelze ustanovit PO, resp. OK (př. popření nebo omezení osobních, politických nebo jiných práv, podněcování k násilí aj.)

· **Obecně platí, že účelem OK je podnikání**

o **Definice (§ 420 NOZ):** *„Kdo samostatně vykonává* ***na vlastní účet a odpovědnost výdělečnou činnost*** *živnostenským nebo obdobným způsobem se záměrem činit tak* ***soustavně za účelem dosažení zisku****, je považován se zřetelem k této činnosti za podnikatele.“*

· Obecně se má za to, že OK je PO založená v soukromém zájmu – OK však lze založit za jiným účelem než podnikání

o **§ 2 odst. 1 ZOK:** *„Osobní společnost může být založena* ***jen za podnikatelským účelem*** *nebo za účelem správy vlastního majetku.“*

o **A contrario § 2 odst.****1 ZOK** – pouze kapitálová společnost může být založena za jiným účelem (př. neziskový, veřejněprospěšný)

## PŘEDMĚT ČINNOSTI (PODNIKÁNÍ) OBCHODNÍ KORPORACE

· Předmět činnosti (podnikání) vymezuje, jakou aktivitou má být stanoveného cíle dosaženo

o OK vznikají za účelem podnikání a dosahování zisku – těchto cílů mohou dosáhnout **buď** **(1) obchodní činností nebo (2) konkrétní činností** **(př. zemědělství, doprava, služby aj)**

· **Předmět činnosti** PO, resp. OK je vymezena v ZPJ – v případě OK se ZPJ rozumí společenská smlouva/stanovy/zakladatelská listina (**§ 123 NOZ ve spojení s § 125 NOZ**)

· Ustanovení ZOK o jednotlivých formách OK ukládají povinnost uvést **předmět podnikání** ve společenské smlouvě – zapisuje se do OR

o **Terminologické odchylky v ZOK**

§ Na rozdíl od NOZ se zde používá **předmět podnikání** (nikoli předmět činnosti)

§ „předmětem činnosti“ ZOK rozumí **předmět činnosti jiné než podnikatelské činnosti**

## PROVOZOVÁNÍ OBCHODNÍHO ZÁVODU

· **Definice (§ 502 NOZ):** *„Obchodní závod (dále jen „závod“) je organizovaný soubor* ***jmění****, který podnikatel vytvořil a který z jeho vůle slouží k provozování jeho činnosti. Má se za to, že závod tvoří vše, co zpravidla slouží k jeho provozu.“*

· OK zakládány za účelem vytvoření (převzetí) a provozování obchodního závodu

o často funguje pod vlastním jménem (tzv. obchodní jméno) – nutné odlišit od tzv. **obchodní firmy (!)**

· **obchodní závod není PO – je toliko majetkový kus, předmět vlastnictví zahrnující v sobě aktiva a pasiva (tzv. jmění)**

· **podstata závodu:**

o nehmotné statky (firma, ochranné známky apod.) jako součást závodu

o část obchodního závodu může být pobočkou, jde-li o hospodářsky a funkčně samostatnou část a směřuje-li k tomu vůle podnikatele

o zapisuje-li se pobočka do OR, jde o **tzv. odštěpný závod** či jinou organizační jednotku (u níž je povinnost zápisu)  
  
ŘÍPRAVA VYTVOŘENÍ OBCHODNÍ KORPORACE

· Právní jednání zakládající a vytvářející OK je **zpravidla vícestranné** – tzv. **zájmové společenství osob**

o Založením a vznikem OK má větší potenciál uspokojit individuální zájmy

o Akcentována konvergence (sbližování) zájmů zakladatelů

· **(1) nabídka účasti ve společnosti**

o Adresované právní jednání určené konkrétní osobě, s níž oferent zamýšlí vytvořit OK – jinak řečeno oferent předkládá nabídku na uzavření smlouvy

· **(2) přijetí nabídky**

o Akceptací nabídky je smlouva uzavřena – uplatní se obecná úprava závazkového práva (§ 1731 an. NOZ)

o Akceptace musí být prosta dodatků, výhrad, omezení nebo jiných dodatků – v opačném případě se jedná o odmítnutí nabídky a považuje se na nabídku novou (§ 1740 odst. 2 NOZ)

o Nabídka určená více osobám je uzavřena **až** přijetím nabídky ze strany všech – takový úmysl vyplývá z obsahu nabídky nebo je zřejmý z okolností, za nichž byla nabídka učiněna (§ 1741 NOZ)

· **Povinnost poctivosti** – povinnost k zachování zásady poctivosti při uzavírání (společenské) smlouvy (§ 6 odst. 1 NOZ)

o V tomto případě mluvíme o tzv. **předsmluvní odpovědnosti (culpa in contrahendo)**

o **§ 1728 odst. 1 NOZ:** *„Každý může vést jednání o smlouvě svobodně a neodpovídá za to, že ji neuzavře, ledaže jednání o smlouvě zahájí nebo* ***v takovém jednání pokračuje, aniž má úmysl smlouvu uzavřít****.“*

o **§ 1729 odst.** **1 NOZ:** *„Dospějí-li strany při jednání o smlouvě tak daleko, že se* ***uzavření smlouvy jeví jako vysoce pravděpodobné****, jedná* ***nepoctivě*** *ta strana, která přes důvodné očekávání druhé strany v uzavření smlouvy jednání o uzavření smlouvy* ***ukončí, aniž pro to má spravedlivý důvod****.“*

· **Jednočlenná OK**

o Výjimka ze zásady, že OK je zásadně smlouvou – jedná se o reakci zákonodárce na socio-ekonomické okolnosti

o Kapitálovou společnost může založit **i jediný zakladatel** (§ 11 ZOK) – **právní fikce,** že na takovou společnost se **hledí** jako na korporaci (§ 210 odst. 2 NOZ)

## ZALOŽENÍ OBCHODNÍ KORPORACE

· Založení zásadně ZPJ v zákonem předepsané formě – vytváří se předpoklady pro následný vznik OK

· Úprava v NOZ

o **§ 122 NOZ:** *„****Právnickou osobu*** *lze ustavit* ***zakladatelským právním jednáním****, zákonem, rozhodnutím orgánu veřejné moci, popřípadě jiným způsobem, který stanoví jiný právní předpis.“*

§ **OK se ustavuje (jako PO) ZPJ (tj. společenská smlouva, stanovy nebo zakladatelská listina)**

o **§ 123 NOZ:**

§ *„(1) Zakladatelské právní jednání určí* ***alespoň název, sídlo právnické osoby, předmět činnosti****, jaký má právnická osoba* ***statutární orgán a jak se vytváří****, nestanoví-li to zákon přímo. Určí též, kdo jsou první členové statutárního orgánu.“*

§ *„(2) Pro zakladatelské právní jednání se vyžaduje* ***písemná forma****.“*

o **§ 125 NOZ:**

§ *„(1)* ***Více zakladatelů*** *zakládá právnickou osobu přijetím stanov nebo* ***uzavřením jiné smlouvy****.“*

§ *„(2) Zákon stanoví, ve kterých případech lze právnickou osobu* ***založit i právním jednáním jedné osoby obsaženým v zakladatelské listině****.“* – konkrétně se jedná o § 8 odst. 2 ZOK

· Úprava v ZOK

o **§ 8 ZOK:**

§ *„(1)* ***Obchodní korporace*** *se* ***zakládá společenskou smlouvou****. Společenská smlouva, kterou se zakládá kapitálová společnost, vyžaduje formu veřejné listiny. Společenská smlouva, kterou se zakládá družstvo podle tohoto zákona, se uzavírá přijetím ustavující schůzí.“*

§ *„(2) Připouští-li právní předpis, aby společnost* ***založil jediný zakladatel, zakládá se zakladatelskou listinou*** *pořízenou ve formě veřejné listiny.“*

· **Zakladatelé**

o Zakladatelem může být FO/PO (tuzemská/zahraniční)

o Zákonná omezení

§ (1) zakladatelem ani společníkem VOS a komplementářem nemůže být osoba v insolvenci (srov. § 95 odst. 3 ZOK)

§ (2) společníkem s neomezeným ručením se nemůže stát člen voleného orgánu kapitálové společnosti (srov. § 199 odst. 1 písm. c), § 441 odst. 3, § 451 odst. 3 ZOK)

o důsledkem založení **vzniká** zvláštní závazkový vztah mezi zakladateli – **zvláštní typ společnosti dle § 2716 NOZ**

§ vzniká základní povinnost **obligační** loajality – určitý předstupeň budoucí **korporační** loajality

§ povinnost jednat tak, aby bylo dosaženo vzniku OK, a zdržet se všeho, co by to mohlo ohrozit

### *Společenská smlouva*

· Druh ZPJ ustavující PO, resp. OK

· Jedná se o smlouvu nominátní – označení a minimální (obligatorní) obsah stanoven **zákonem**

· Rovněž jako **smlouva organisační** – je organisačním základem nového subjektu odlišného od zakladatelů

o **Regulace vztahů mezi zakladateli a vztahů zakladatelů k OK, vztahů členů volených orgánů k OK**

· **Obsah společenské smlouvy**

o *Podstatné náležitosti (essentialia negotii)*

§ dána nutností ochrany OK, jejích menšinových členů a věřitelů

§ **čím je výraznější kapitálová povaha OK, tím je více povinných náležitostí**

· u VOS je minimálním obsahem určení společníků, ujednání o firmě, sídle a předmětu činnosti

· u AS je minimální obsah stanov širší (obsahuje ujednání o vkladové povinnosti, organisační struktuře, specifikace akcií atd.)

o *Pravidelná ujednání (naturalia negotii)*

o *Nahodilá ujednání (accidentlia negotii)*

· **Forma společenské smlouvy**

o zákon trvá na kvalifikované formě společenské smlouvy

o osobní společnost – písemná smlouva s **úředně ověřenými podpisy zakladatelů** (§ 6 ZOK)

o kapitálová společnost a družstvo – forma veřejné listiny (notářského zápisu)

o **nedodržení formy má za následek absolutní neplatnost právního jednání**

### *Stanovy*

· druh ZPJ – „společenská smlouva“, jíž se zakládá **AS (vícečlenné i jednočlenné) a družstvo**

· dle § 560 odst. 1 ZOK je nutné průběh ustavující schůze a rozhodnutí o přijetí stanov **osvědčit veřejnou listinou**

### *Zakladatelská listina*

· druh ZPJ – jednostranné právní jednání zakládající **jednočlennou kapitálovou společnost**

· požadavek notářského zápisu (§ 8 ve spojení s § 776 odst. 2 ZOK)

## JEDNÁNÍ PŘED VZNIKEM OBCHODNÍ KORPORACE

· OK nabývá právní osobnosti až zápisem do OR – nutnost OK ke vstupování do právních vztahů ještě před zápisem

o *Rozhodnutí NS sp. zn. 33 Odo 824/2005: „Smlouvu o smlouvě budoucí lze uzavřít i ve prospěch třetí osoby. To platí i v případě, že subjekt, v jehož prospěch je smlouva o smlouvě budoucí uzavřena, má teprve vzniknout.“*

· **§ 127 NOZ:** *„Za právnickou osobu lze jednat jejím jménem* ***již před jejím vznikem****. Kdo takto jedná, je z tohoto jednání oprávněn a zavázán sám; jedná-li více osob, jsou oprávněny a zavázány společně a nerozdílně.* ***Právnická osoba může účinky těchto jednání pro sebe do tří měsíců od svého vzniku převzít****. V takovém případě platí, že je z těchto jednání oprávněna a zavázána od počátku. Převezme-li je, dá dalším zúčastněným najevo, že tak učinila.“*

o za tvořící se OK může jednat **kdokoliv**, a to kdykoliv (tj. i před samotným založením OK)

o koncepce jednání za OK před jejím vznikem je založena na **fikci zastoupení** – o lex specialis k § 17 odst. 2 NOZ

· **ratihabice**

o k přenesení účinků právních jednání je nutné **dodatečné** schválení

o schválení, resp. rozhodnutí o převzetí účinků právních jednání, náleží NO OK

§ nejpozději do 3 měsíce od vzniku OK – jinak nositelem práv a povinností je původní jednající a možnost převzetí **marným uplynutím zaniká**

§ přijetím nastává **fikce** – OK je z právního jednání oprávněna a povinna od samého počátku (ex tunc)

## VZNIK OBCHODNÍ KORPORACE

· zakládání a vznik OK založeno na **tzv. registračním principu**

o **OK jako PO vzniká veřejnoprávním aktem, tj. registrací v příslušném veřejném rejstříku** – **zápisem do OR**

o Splněním zákonných podmínek vzniká **právní nárok** na zápis OK do OR

· **Návrh na zápis**

o Návrhem se zahajuje řízení o zápisu OK do OR – obsahové a formální náležitosti stanoveny v ZVR

§ Např. návrh nutné podat ve formuláři:

· (1) v listinné podobě s úředně ověřenými podpisy

· (2) v elektronické podobě se zaručeným podpisem

o Nutnost podání návrhu **nejpozději do 6 měsíců od založení OK** – uplynutím zákonné lhůty nastává **fikce odstoupení** zakladatelů od společenské smlouvy (§ 9 odst. 1 ZOK), resp. zpětvzetím přihlášky zájemců o členství v družstvu (§ 9 odst. 3 ZOK)

§ **Dispositivní ustanovení** – ZPJ může být lhůta zkrácena/prodloužena

o Návrh podávají **všichni společníci** (VOS, KS) či **všichni členové SO** (AS, SRO, družstvo)

· **Řízení o zápisu**

o Vedeno rejstříkovým soudem – návrh odmítne/zamítne či provede zápis do OR – **zápis má konstitutivní povahu**

o Zápisem do OR nabývá OK právní osobnost, tj. tímto okamžikem je způsobilá k PaP a může právně relevantně jednat (srov. důsledky vzniku)

· **Zápis notářem**

o OK může zapsat do OR i notář – nutná žádost oprávněné osoby podávat návrh na zápis OK do OR

o **Zápis provádí pouze notář, jenž sepsal podkladový notářský zápis** (notářský zápis obsahující ZPJ)

· **Důsledky vzniku**

o **Pro zakladatele:** **(1)** nabytí členství OK; **(2)** vlastnictví podílů; **(3)** ztráta vlastnického práva k předmětu vkladu

o **Pro OK:** nabytí **(1)** právní osobnosti; **(2)** právní, majetkovou a zájmovou autonomie; **(3)** nabytí vlastnického práva k předmětům vkladů a k pohledávkám na splnění zbývajících vkladových povinností; **(4)** veřejnoprávní povinnosti (účetní a daňové)

## NEPLATNOST OBCHODNÍ KORPORACE

· **§ 128 NOZ:** *„Po vzniku právnické osoby se* ***nelze*** *domáhat určení, že nevznikla, a* ***nelze*** *z toho důvodu* ***zrušit její zápis*** *do veřejného rejstříku.“*

o Existence ustanovení zdůvodněna institutem právní jistoty (ochranou třetích osob) – OK po vzniku vstupuje do právních vztahů a anulování vzniku OK by významně narušilo právní jistotu třetích osob

· **Taxativní výčet zákonných důvodů** k prohlášení OK za **neplatné** – nutné odlišit od důvodů pro **zrušení** OK

o Dle NOZ (§ 129 odst. 1 NOZ) – vztahuje se na všechny PO

**1.** **Absence ZPJ**

**2.** **Absence náležitostí nezbytných pro existenci PO v ZPJ**

a. Ustanovení § 92 odst. 2 ZOK tento požadavek konkretisuje – obchodní firma, výše vkladů, celkové výše upsaného ZK a předmět podnikání/činnosti

**3.** **Právní jednání odporuje § 145 NOZ – účel PO je porušení práva či dosažení cíle nezákonným způsobem**

**4.** **Nedostatečný počet zakladatelů – platí, i pokud jeden ze zakladatelů nesplňuje podmínky např. dle §95 odst. 3 ZOK**

o Dle ZOK (§ 92 odst. 1 ZOK) – vztahuje pouze na OK

**5.** **Nedodržení formy ZPJ**

**6.** **Nedodržení ustanovení o minimální výši splacení ZK**

**7.** **Nesvéprávnost všech zakladatelů**

· Výše uvedené důvody se uplatní v procesu vytváření OK – nutné odlišit důvody, pro něž může být OK zrušena

· **Prohlášení OK za neplatnou** – soud rozhoduje i bez návrhu

o Pokud však nedostatek lze odstranit – soud musí poskytnout přiměřenou lhůtu pro nápravu (§ 130 NOZ)

o Soudní rozhodnutí se týká samotné OK – nikoliv neplatnosti/platnosti společenské smlouvy, z níž OK vzešla

· Dnem prohlášení OK za neplatnou – vstup OK do likvidace – **prohlášení samo o sobě nemá vliv na nabytá PaP OK**