**24. Osobní obchodní společnosti (veřejná obchodní společnost, komanditní společnost).**

## **Veřejná obchodní společnost** ZÁKLADNÍ CHARAKTERISTIKA

· **definice (§ 95 odst. 1 ZOK):** *„Veřejná obchodní společnost je společnost* ***alespoň dvou osob****, které se účastní na jejím podnikání nebo správě jejího majetku a* ***ručí za její dluhy společně a nerozdílně****.“*

· **Pojmové znaky:**

o (1) společenství dvou osob

§ Vznik VOS pouze jedním společníkem je důvodem k prohlášení společnosti jako neplatné (§ 129 odst. 1 písm. d) NOZ)

§ Snížení minimálního počtu je důvodem pro zrušení společnosti (§ 211 odst. 2 NOZ)

o (2) účast společníků na podnikání nebo na správě majetku společnosti

§ tento znak odkazuje na § 2 odst. 1 ZOK – osobní společnost může být založena za účelem podnikatelským ve smyslu § 420 odst. 1 NOZ nebo správou vlastního majetku

o (3) solidární **neomezené** ručení společníků za dluhy společnosti

· **Obchodní firma (§ 96 ZOK)** – musí obsahovat „veřejná obchodní společnost“/“veř. obch. spol.“/“v.o.s.“ – obsahuje-li firma jméno jednoho společníků je připouštěn dodatek „a spol.“

· **Ručení**

o Obsah ručitelského závazku vyplývá z obecné povahy ručení (§ 2018 an. NOZ)

o nový přistoupivší společník, ručí i za dluhy společnosti, které vznikly před přistoupením (§ 101 odst. 1 ZOK)

o vystoupivší společník nadále ručí za dluhy společnosti, které vznikly za jeho účasti (§ 111 odst. 1 ZOK)

## ZALOŽENÍ A VZNIK

· **Založení** –VOS se zakládá společenskou smlouvou:

o **Formální náležitosti:** písemné forma s úředně ověřenými podpisy (§ 6 odst. 1 ve spojení s § 8 odst. 1 ZOK)

o **Materiální náležitosti:** minimální obsahové náležitosti a velké množství dispositivních ustanovení – projev smluvního základu OK (tzv. smluvní autonomie společníků)

· **Vznik** – dnem zápisu do OR

## ZRUŠENÍ A ZÁNIK

· Obecná úprava důvodů pro zrušení v **§ 168 an. NOZ** (př. právní jednání, uplynutí doby, dosažení účelu, přeměna)

· Zvláštní úprava důvodů pro zrušení v **§ 113 odst. 1 ZOK**

o **(1) výpověď společníka** – musí být podána do 6 měsíců před uplynutím příslušního účetního období

o **(2) právní moci soudního rozhodnutí o zrušení společnosti** – důvody dle § 93, § 115 odst. 1 ZOK a § 172 NOZ

o **(3) smrt společníka FO** – ledaže je připouštěno dědění

o **(4) zánik společníka PO** – ledaže je připouštěn přechod podílu na právního nástupce

o **(5) právní mocí rozhodnutí o prohlášení konkursu na majetek, zamítnutí návrhu na zahájení insolvenčního řízení pro nedostatek majetku nebo zrušení konkursu pro nedostatek majetku**

o **(6) právní moci rozhodnutí o schválení odlužení**

o **(7) pravomocné nařízení výkonu rozhodnutí postižení podílu/právní mocí exekučního příkazu k postižení podílu**

o **(8) nesplnění podmínek dle § 46 ZOK**

o **(9) vyloučení společníka ze společníka soudem**

o **(10) jiné důvody ve společenské smlouvě**

· **Vyloučení (odvrácení) efektivnosti zrušovacího důvodu** – společníci musí projevit vůli, že trvají na existenci společnosti

o **(1) obnovení účasti společníka**

o **(2) přistoupení nového společníka (§ 113 odst. 3 ZOK)** – společníci musí rozhodnout o přistoupení nového společníka splňující podmínky dle § 46 ZOK

o **(3) dohoda zbývajících společníku (§ 113 odst. 2 ZOK)** – ve VOS musí zůstat alespoň 2 společníci a rozhodnutí o změně společenské smlouvy musí být přijato **do** okamžiku předložení konečné zprávy o průběhu likvidace

· **Zánik** – podáním návrhu na výmaz společnosti z OR a okamžikem výmazu společnost zanikne

## POSTAVENÍ SPOLEČNÍKŮ

### *Členství*

· Společníkem FO i PO (musí mít zmocněnce, jinak je jím člen SO) – členství je vyloučeno u osob v úpadku (§ 95 odst. 3 ZOK)

· Změny v osobách společníků – relativní rigidní úprava – vzhledem k osobnímu charakteru změna osoby je již důvodem pro zrušení společnosti s likvidací (srov. § 113 ZOK)

· **Originární vznik:** uzavření společenské smlouvy jako zakladatel (§ 8 odst. 1 ZOK) a přistoupením ke smlouvě (§ 110 ZOK)

· **Derivativní vznik**

o společenská smlouva **musí** zakotvit (§ 113 odst. 1 písm. c) a d) ZOK)

§ **(1)** děděním u FO – v okamžiku smrti společníka (zůstavitele) – lze odmítnout účast ve společnosti **výpovědí do 3 měsíců ode dne, kdy se stal dědicem** (§ 117 odst. 1 ZOK)

§ **(2)** přechod podílu na právního nástupce PO – v okamžiku zániku PO

o **Převod** podílu je **zakázán** (§ 116 ZOK)

· **Obecné pravidlo pro zánik členství** – zánik členství ve VOS má zpravidla důsledek zrušení společnosti

· **způsoby zániku členství bez zrušení společnosti**

o (1) vystoupení společníka – pouze na základě změny společenské smlouvy (§ 110 odst. 1 ZOK)

o (2) vyloučení společníka v kadučním řízení (§ 101 odst. 2 ZOK) – byla-li společenskou smlouvou zakotvena vkladová povinnost a společník je v prodlení

### *Práva a povinnosti*

· Podrobnější úprava ponechána na vůli společníků

##### Práva

· **Majetková práva**

o (1) právo podílet se na zisku (§ 112 ZOK) – rovným dílem, ledaže společenská smlouva stanoví jinak

o (2) právo na náhradu výdajů (§ 104 ZOK) – podmínky:

§ (1) výdaje vynaložené při zařizování záležitosti VOS (tj. v souvislosti s podnikáním či správou majetku)

§ (2) rozumné pokládání nákladů jako potřebných (tj. výše musí být přijatelná a hospodárná)

o (3) právo na vypořadací a podíl na likvidačním zůstatku

· **Nemajetková práva**

o (1) právo podílet se na správě společnosti

§ Změna společenské smlouvy – **dohodou všech společníků (!) (§ 99 odst. 1 ZOK)** a má-li být změnou dotčeno právo společníků, je nutný **výslovný** souhlas

§ Ostatní záležitosti – souhlas všech společníků, ledaže společenská smlouva určí jinak (§ 105 ZOK)

§ Výjimka (§ 115 odst. 2 ZOK) – souhlas pouze **většiny** společníků při vyloučení společníka soudem (!)

o (2) Actio pro socio (§ 108 ZOK) – žaloba na splnění vkladové povinnosti (§ 102 ZOK), náhrada způsobené újmy vůči jinému společníkovi (§ 53 odst. 3 ZOK)

o (3) právo na informace – každý společník má právo být informován o všech záležitostech společnosti

§ Právo nahlížet do všech dokladů a jejich kontroly (§ 107 ZOK) – **kogentní povaha**

##### Povinnosti

· **(1) osobní účast na podnikání/správě majetku (§ 95 odst. 1 ZOK)** – kogentní ustanovení

· **(2) neomezené ručení za dluhy**

· **(3) povinnost podílet se na ztrátě společnosti (§ 112 ZOK)** –každý ze společníků rovným dílem

· **(4) Vkladová povinnost (§ 100 an. ZOK)**

o **Není zákonem stanovená povinnost – společníci mohou zakotvit ve společenské smlouvě nad rámec**

§ musí být stanovena výše, způsob a lhůta pro splacení

o jinak se prosadí subsidiární úprava – (1) v penězích, (2) bez zbytečného odkladu, (3) po vzniku účasti (§ 100 ZOK)

o v poměrech VOS **může** být **nepeněžitým vkladem** práce nebo služba (§ 103 ZOK) – jedná se o výjimku z § 17 odst. 3 ZOK (důvodem je, že VOS jako osobní společnost akcentuje osobní vlastnosti společníků)

o **následky prodlení (§ 101 a § 102 NOZ) – (1)** úrok z prodlení, **(2)** vyloučení NO VOS (musí připouštět společenská smlouva a souhlasit všichni zbývající společníci), **(3)** žaloba na plnění vkladové povinnosti, **(4)** návrh na vyloučení prodlévajícího společníka (před podáním musí být písemně vyzván k nápravě)

· **(5) další povinnosti:** povinnost loajality, zákaz konkurence – lze zcela vyloučit (§ 109 ZOK)

## ORGANISAČNÍ STRUKTURA

· skladba členů obligatorních orgánů postavena na účasti všech společníků

· struktura závislá na znění společenské smlouvy – možnost modifikace účasti v orgánech společnosti a zavedení fakultativních orgánů

##### Nejvyšší orgán

· NO jsou všichni společníci (§ 44 odst. 1 ZOK)

· Rozhodování:

o (1) Změna společenské smlouvy (§ 99 odst. 1 ZOK) – obligatorní jednomyslná dohoda všech společníků – každý má **pouze jeden hlas**

§ Má-li být změnou dotčeno právo pouze některého ze společníků – nutnost výslovného souhlasného prohlášení ke změně (§ 99 odst. 2 ZOK)

o (2) Ostatní záležitosti – dispositivně souhlas všech společníků (§ 105 ZOK)

§ Záležitosti vyžadující jednomyslnost – př. rozhodnutí o vyloučení v kadučním řízení (§ 101 odst. 2 ZOK)

§ Záležitosti vyžadující většinu – př. vyjádření souhlasu s návrhem na vyloučení k soudu (§ 115 odst. 2 ZOK)

##### Statutární orgán

· všichni společníci za předpokladu, že všichni splňují **podmínky pro výkon funkce dle § 46 ZOK** (bezúhonnost, neexistence překážky provozování živnosti)

o společenská smlouva může určit, že SO je některý nebo jediný společník

· **jedná za společnost navenek**, přijímá **rozhodnutí v rámci obchodního vedení** společnosti

· každý ze společníků je ze zákona oprávněn jednat za společnost **samostatně**

· **neodvolatelnost člena SO** – společenská smlouva může určitého člena určit jako neodvolatelného

o změna společenské smlouvy sama o sobě nevede k ukončení funkce

o soud musí zrušit určení neodovolatenosti – na návrh a z důvodu porušování povinností zvlášť závažným způsobem (§ 106 odst. 2 ZOK)

## **Komanditní společnost** ZÁKLADNÍ CHARAKTERISTIKA

· **definice (§ 118 odst. 1 ZOK):** *„Komanditní společnost je společnost, v níž alespoň* ***jeden společník ručí za její dluhy omezeně*** *(dále jen „komanditista“) a alespoň* ***jeden společník neomezeně*** *(dále jen „komplementář“).“*

· **pojmové znaky** – osobní společnost – (1) osobní prvek v podobě komplementáře (neomezené zákonné ručení) a (2) kapitálový prvek (zejm. omezené zákonné ručení)

· **obchodní firma (§ 118 odst. 2 ZOK)** –musí obsahovat „komanditní společnost“/“kom. spol.“/“k.s.“ – obsahuje-li firma jméno komanditisty – **komanditista ručí neomezeně jako komplementář (!)**

· **právní úprava a systematika:**

o **obecně pro KS** –při absenci zvláštní úpravy pro KS se přiměřeně použijí ustanovení VOS (§ 119 ZOK)

o **pro komanditistu** – právní úprava SRO se použije k určení právního postavení komanditistů (výše vypořádacího podílu dle § 120 odst. 2 ZOK, **přiměřeně** převoditelnost podílu dle § 123 ZOK)

· hospodářský význam – využití pro tzv. fond kvalifikovaných investorů, která může vydávat účastnické cenné papíry

## ZALOŽENÍ A VZNIK

· **založení** – společenská smlouva v písemné formě s úředně ověřenými podpisy (✘§ 8 věta druhá ZOK konstatuje, že společenská smlouva při založení **kapitálové společnosti** vyžaduje notářský zápis – nikoliv u osobních společností)

o podmínky pro nabytí členství v KS:

§ (1) **obecně:** absence prohlášení konkursu na majetek v posledních letech, zamítnutí insolvenčního návrhu nebo zrušení konkursu pro nedostatek majetku (§ 118 odst. 2 in fine ZOK ve spojení § 95 odst. 3 ZOK)

§ (2) **pro komplementáře:** povinnost splňovat požadavky dle § 46 an. ZOK (§ 125 odst. 1 ZOK)

o **Společenská smlouva a obsahové náležitosti**

§ Náležitosti dle NOZ (§ 123 NOZ): sídlo, firma, předmět činnosti (podnikání, správa vlastního majetku)

§ Náležitosti dle ZOK (§ 124 ZOK): (i) určení komanditisty a komplementáře, (ii) určení výše vkladu komandisty, (iii) **určení výše komanditní sumy**, je-li stanoveno ručení do **komanditní sumy** (§ 129 ZOK)

· **vznik** – zápisem do OR

## ZRUŠENÍ A ZÁNIK

· další důvody pro zrušení – lze společenskou smlouvou nad rámec upravit další důvody zániku (!)

· důvody pro zrušení PO (srov. § 168 an. NOZ) – právním jednáním, uplynutím doby, dosažení účelu

· důvody pro zrušení dle ZOK (§ 119 ve spojení s § 113 ZOK) – **viz B43**

o hovoří-li úprava VOS o společnících, tak v poměrech se jedná **o komplementáře (!)**

o nicméně nutno vzít na vědomí odchylné postavení **komanditisty** – ne všechny důvody pro zrušení VOS vedou bez dalšího rovněž ke zrušení KS (!)

§ výjimky (§ 127 odst. 1 ZOK) – smrt/zánik komanditisty, prohlášení konkursu na majetek komanditisty, schválení odlužení komanditisty, neúspěšná dražba

· **výše uvedené výjimky způsobují pouze zánik** **účasti komanditisty** (§ 127 odst. 2 ZOK)

o vedle důvodů dle § 113 ZOK – KS má další důvod (§ 127 odst. 3 ZOK) – žádný komplementářů **nesplňuje** § 46 ZOK

· **obnovení účasti komanditisty (§ 128 ZOK)** – odpadnou-li důvody pro zánik účasti (viz výše) – povinnost nahradit splacený vypořádací podíl do 2 měsíců od obnovy účasti v KS

· **společnost zaniká výmazem z OR** – návrh na výmaz podává likvidátor

## POSTAVENÍ SPOLEČNÍKŮ

### *Členství*

· **originární členství** – vznik uzavřením společenské smlouvy nebo přistoupením✘při zániku účasti společníka rozsah zákonného ručení je jen za dluhy, které vznikly během jeho účasti

· **derivativní členství** – pouze podíl ze strany komanditisty a za podmínek převodu podílů v poměrech SRO lze nabýt

### *Práva a povinnosti*

##### Práva

· **majetková práva** – právo na podíl na zisku, vypořádací podíl, likvidační zůstatek

o specifika při rozdělení zisku

§ (1) nejdříve se dělí mezi KS a komplementáře, a to na polovinu, není-i stanoveno jinak (§ 126 odst. 1 ZOK)

§ (2) poté část připadající na společnost se dále rozdělí mezi komanditisty dle podílů (§ 126 odst. 3 ZOK)

o **Komanditní suma (§ 129 ZOK)** – společenská smlouva může určit ručení komanditistů za dluhy do výše určené částky (tzv. komanditní sumy)

§ **Komanditní suma nesmí být nižší, než kolik činí vklad komanditisty (§ 129 odst. 1 in fine ZOK)**

§ Povinnost hrazení ztráty KS jen do výše komanditní sumy (§ 129 odst. 2 písm. b) ZOK)

§ Zákonné ručení jen do výše komanditní sumy zapsané v OR v době, kdy věřitel vyzval k plnění (§ 129 odst. 2 písm. c) ZOK), tj. neprosadí se režim dle § 122 ZOK

§ komanditní suma se snižuje v rozsahu, ve kterém komanditista splnil svou povinnost (za situace, kdy komanditní sumy je vyšší než vkladová povinnosti)

· **nemajetková práva** – obdobné jako u VOS **(viz B44)**

##### Povinnosti

· **(1) zákonné ručení**

o **Komplementáři:** ručení za dluhy celým svým majetkem (neomezeně) společně a nerozdílně (§ 118 odst. 1 ZOK)

o **Komanditisté:** ručení za dluhy společně a nerozdílně do výše svého nesplaceného vkladu podle stavu zápisu v OR

§ Odlišný režim ručení u **komanditní sumy** (§ 129 odst. 2 písm. c) ZOK) – do výše [1] **komanditní sumy** [2] **zapsané v OR** v [3] **době**, kdy **věřitel vyzval k plnění**

· **(2) vkladová povinnost** – pouze komanditisté

· **(3) povinnost hradit ztrátu**

o Ztráta se dělí mezi společností a komplementáři (§ 126 odst. 1 věta první ZOK)

o Komanditista se podílí na ztrátí **pouze pokud je určena komanditní suma (!)** – v tomto případě se podílí společně s ostatními na ztrátě dle svého podílu do výše komanditní sumy (§ 129 odst. 1 písm. b) ZOK) – jinak nenesou (§ 126 odst. 3 in fine ZOK)

· **(4) zákaz konkurence** – společník bez souhlasu všech ostatních **nesmí** podnikat v předmětu podnikání společnosti

## ORGANISAČNÍ STRUKTURA

##### Nejvyšší orgán

· všichni společníci (§ 44 odst. 1 ZOK) – působnost ve věcech nepříslušející SO

· komanditisté a komplementáři rozhodují/hlasují **zvlášť (§ 125 odst. 2 ZOK)** – i přes zákonnou dikci, že rozhodují společně

##### Statutární orgán (§ 125 odst. 1 ZOK)

· **každý komplementář** splňující podmínky členství v orgánu – působnost v **obchodním vedení a zastupování společnosti**