Obchodní právo

* **1. Pojem, povaha, předmět, systém a prameny obchodního práva.**   
    
  **Pojem:**  
  - Obchodní právo je obor soukromého práva upravující právní instituty vztahující se k **podnikateli**  
   - Obsahuje tedy pravidla jednání upravující vybrané **odchylky od „obecného“ občanského práva**, které jsou vyvolány zvláštní povahou hlavních aktérů obchodního práva – podnikatelů  
  - Obchodní právo v užším slova smyslu obsahuje pouze soukromoprávní normy vztahující se k podnikatelům  
  - Obchodní právo v širším slova smyslu (tzv. „hospodářské právo“) obsahuje i normy veřejnoprávní (typicky právo hospodářské soutěže)  
  - Komercionalistika, tj. právní věda obchodního práva, staví tradičně na **4 základních pilířích** tohoto oboru:
  + **Právo obchodních korporací** (obchodní společnosti a družstva)
  + **Soutěžní právo**
  + **Obchodní závazky** (smlouvy)
  + **Právo cenných papírů**  
      
    **1) POJEM, POVAHA A FUNKCE ObP**
  + ─ ObP = *soubor speciálních právních pravidel vztahujících se ke zvláštnostem obchodního života a upravujících postavení podnikatelů jako jeho hlavních účastníků*
  + ─ ObP je subsystémem občanského práva  dáno zvláštní povahou podnikatele jako profesionála
  + - dílčí odchylky od obecné úpravy  zpřísnění nároků na podnikatele, někdy odepření ochrany, co mají ostatní účastníci, nebo poskytnutí zvl. ochrany slabšímu podnikateli apod.
  + ─ i v ObP je nezbytné vycházet ze základních principů a dalších pravidel soukromého práva
  + ─ ObP je **právem** **soukromým**, i když nese i určité **prvky** **práva** **veřejného** (OR, veřejnoprávní podnikání firem, soutěžní právo a hosp. soutěž,…) znak prolínání soukromého práva s veřejným
  + ─ ↪*soubor zvl. právních norem, jejichž obsahem jsou soukromoprávní pravidla upravující (specifické) postavení podnikatele + normy veřejného práva regulující rámec podnikatelské činnosti*
  + ─ veřejnoprávní úprava podnikání (ingerence státu do ekonomiky) bývá označována jako **právo hospodářské**
  + ─ pro ObP je typické výrazné spojení ekonomického a právního přístupu (např. používání ryze ekonomických pojmů jako např. *relevantní trh, dominantní či monopolní postavení*)
  + ─ co je předmětem ObP? 2 koncepce:
  + - *objektivní princip* = vztahy související s obchodním PJ, s podnikáním; bez ohledu na povahu účastníků; Code de commerce 1807; starší koncepce
  + - *subjektivní princip* = vztahy, kterých se **účastní podnikatel** (obchodník), jako profesionál a to bez ohledu na povahu druhé strany;  v praxi prolínání obou principů s převahou principu subjektivního
* ─ podnikatel, dle **§ 5(1) OZ** je profesionál, který je schopen jednat se znalostí a pečlivostí, která je s jeho povoláním nebo stavem spojena (jedná-li bez ní > k jeho tíži)  
    
  **Předmět a systém:**  
  Předmětem zájmu obchodního práva byl historicky „**obchod**“, jako ekonomická kategorie
* Podle toho, zda bylo základem vymezení obchodního práva to, **kdo je obchodník** (statut obchodníka) či **co je obchodem** (právní jednání obchodníka), rozlišujeme 3 teoretické systémy tohoto oboru:
  + **Subjektivní systém** obchodního práva – vymezuje kdo je obchodníkem, jeho právní jednání je pak v důsledku toho zásadně vždy obchodem
  + **Objektivní systém** obchodního práva – vymezuje naopak co je obchodem, každý kdo takový obchod pak činí je zásadně obchodníkem
* **Smíšené systémy**  
  Ve **smíšeném systému** se pak zpravidla rozlišují:
  + **Absolutní obchody**, u nichž se obchodněprávní úprava aplikuje na kohokoliv, i když není obchodníkem (podnikatelem) – **objektivní prvek**
  + **Relativní obchody**, u nichž se obchodněprávní úprava aplikuje pouze na vztahy mezi obchodníky (podnikateli) – **subjektivní prvek**
  + Kromě toho se v systému obchodního práva rozlišují:
  + **Jednostranné obchody**, u nichž se obchodněprávní úprava aplikuje pouze na jednu ze smluvních stran (obchodníka, resp. podnikatele) a na druhou smluvní stranu se aplikuje obecná občanskoprávní úprava
  + **Oboustranné obchody**, u nichž se obchodněprávní úprava aplikuje na obě dvě smluvní strany  
      
    **Prameny:**
* Základní pramen obchodního práva představují dnes normativní právní akty (**právní předpisy**)
* **Judikatura** (tj. ustálené rozhodování soudů) není v ČR formálním pramenem práva, tj. striktně vzato jsou soudní rozhodnutí závazná pouze vůči subjektům, o jejichž právech a povinnostech je u rozhodováno
* Ve skutečnosti ale soudní rozhodnutí získávají postupem času **charakter kvazi-precedenčního pramene práva**, neboť zásadním způsobem ovlivňují výklad formálních pramenů práva
* Podobně **právní obyčej** (zvyklost) není v ČR formálně pramenem práva, nepochybně však ovlivňuje výklad právních předpisů, které mu dokonce občas právní závaznost přímo propůjčují (§ 558 odst. 2 ObčZ)
* **Soft law** (např. oznámení Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže či kodexy corporate governance vydávané nestátními orgány), nemají právní závaznost, jejich objem a relevance však neustále narůstají  
    
  **Vnitrostátní prameny:**  
  **Občanský zákoník** (zákon č. 89/2012 Sb.) je hlavní kodex soukromého práva k němuž jsou dále uvedené zákony ve vztahu speciality (ObčZ vůči nim působí subsidiárně)
* Z oboru obchodního práva upravuje ObčZ přímo **statut podnikatele** a jeho **zastoupení**, **obchodní firmu**, **obchodní závod**, **obchodní tajemství**, **zneužití a omezení hospodářské soutěže**. ObčZ neoznačuje již právní jednání podnikatelů za obchodní závazky („obchody“), pouze upravuje **specifika závazkových vztahů podnikatele**.
* **Zákon o obchodních korporacích** (zákon č. 90/2012 Sb.) navazuje na obecnou občanskoprávní úpravu právnických osob a upravuje právní postavení:
  + **Obchodních společností** (*veřejná obchodní společnost, komanditní společnost, společnost s ručením omezeným, akciová společnost*)
  + **Družstev**
* Subsidiárně pak **obchodních korporací nadnárodního typu** (*evropská společnost, evropské zájmové hospodářské sdružení a evropské družstvo*)  
    
  **Zákon o přeměnách** (zákon č. 125/2008 Sb.) obsahuje úpravu přeměn (tj. fůzí, rozdělení, převodu jmění na společníka a změny právní formy) obchodních korporací
* **Zákon o nabídkách převzetí** (zákon č. 104/2008 Sb.) normuje veřejný návrh na koupi či směnu účastnických cenných papírů obchodovaných na regulovaném trhu (burze) a tzv. povinnou nabídku převzetí
* **Zákon o ochraně hospodářské soutěže** (zákon č. 143/2001 Sb.) je veřejnoprávní předpis chrání hospodářskou soutěž před kartelovými dohodami a zneužitím dominantního postavení na trhu
* **Zákon o veřejných rejstřících právnických a fyzických osob** (zákon č. 304/2013 Sb.) upravuje mj. zápisy podnikatelů do obchodního rejstříku
* **Zákon o podnikání na kapitálovém trhu** (zákon č. 256/2004 Sb.) upravuje poskytování služeb v oblasti kapitálového trhu
* **Živnostenský zákon** (zákon č. 455/1991 Sb.) obsahuje veřejnoprávní regulaci podnikání (podmínky podnikání z hlediska veřejného práva)  
    
  **Evropské prameny:**
* **Evropské právo** systematicky dělíme na právo:
  + **Primární**, tj. zákládající smlouvy Evropské unie
  + **Sekundární**, tj. nařízení, směrnice, rozhodnutí a doporučení
  + **Nařízení** je v členském státě **přímo aplikovatelné** bez dalšího
  + **Směrnice** ukládají členským státům povinnost je **transponovat** do formy vnitrostátního právního předpisu
  + Směrnice členské státy zavazuje co do svého smyslu a účelu, volba formy a prostředku k jejímu provedení je už ale záležitostí členského státu.
  + Vnitrostátní právní předpisy transponující evropské právo je **nutno vykládat vždy eurokonformně**, tj. v souladu s cíli a smyslem jejich evropského zdroje

**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**

**3. Obchodní firma a obchodní tajemství a jejich ochrana. Obchodní listiny.**  
  
**Obchodní firma**  
-**Obchodní firma** je **jméno**, pod kterým je podnikatel zapsán do obchodního rejstříku  
-Podnikatel **nesmí mít více** obchodních firem  
**-Podnikatelé – FO, kteří nejsou zapsáni** do obchodního rejstříku, vystupují v právních vztazích **pod svým jménem a příjmením**, k němuž mohou připojit **dodatky** charakterizující jejich podnikání (ty nesmí být klamavé)  
**-Podnikatelé – FO, kteří se zapíší** do obchodního rejstříku, si mohou vybrat i jinou obchodní firmu než jejich jméno a příjmení, taková (tzv. **fantazijní**) **obchodní firma** však nesmí vytvářet dojem že se jedná o právnickou osobu  
**-Jménem právnické osoby** je její **název**, pokud je však zapsána v obchodním rejstříku (povinně **obchodní korporace**), je jejím jménem **obchodní firma**  
**-Podnikatel – PO**, tak **může** v právních vztazích **vystupovat** buď **pod** svým **názvem** (**není-li zapsán** v obchodním rejstříku), anebo **pod obchodní firmou** (**je-li zapsán** v obchodním rejstříku)  
**-Název** či **obchodní firma** **PO může obsahovat i jméno člověka**, podmínkou je však jeho souhlas  
**-Název** či **obchodní firma** **PO může obsahovat i prvek názvu jiné právnické osoby**, je-li proto důvod v jejich vzájemném vztahu  
  
**Tvorba obchodní firmy**  
**-Podnikatel** si může **obchodní firmu** svobodně **zvolit sám**  
-Firmu tvoří **firemní kmen** a povinné či nepovinné **dodatky**  
-Povinným dodatkem ve firmě právnických osob je **označení** jejich **právní formy**  
**-Limitem** je pouze **zákaz klamavosti** a **zaměnitelnosti** obchodní firmy  
-Zákaz zaměnitelnosti firmy souvisí se **zásadou jedinečnosti firmy** (rejstříkový soud z úřední povinnosti zkoumá zaměnitelnost s již zapsanými firmami)  
**-Soulad** **se** zapsanými **ochrannými známkami**, vžitými **označeními** či **doménovými jmény** ale rejstříkový soud nezkoumá, jejich **držitelé se** proti nesouladu **musí individuálně bránit**  
**-Zásada jedinečnosti** a **nezaměnitelnosti firmy** je však **oslabena** v případě **podnikatelských seskupení** (v jeho rámci jsou shodné prvky firem povoleny)  
**-Zásada pravdivosti** firmy je dnes pojímána liberálně (nemusí vystihovat předmět podnikání) a znamená pouze, že **firma nemůže být klamavá**  
**-Zásada vázanosti firmy na obchodní závod** (přechází-li závod, přechází s ním zásadně i obchodní firma)  
**-Samostatně převoditelná** je firma jen, jestliže se dosavadní vlastník vzdá jejího užívání  
**-Při přeměně** právnické osoby firma **přechází na právního nástupce**

* **Ochrana obchodní firmy:**  
  -Obchodní firma požívá **právní ochrany**, a to jak prostřednictvím speciálních ustanovení ObčZ, tak prostřednictvím pravidel o ochraně před nekalou soutěží  
  **-Ochrana** práv k firmě náleží **tomu, kdo ji po právu použil poprvé**  
  -Porušení práv k firmě je díky odkazu na nekalou soutěž pojímáno jako **ohrožovací delikt**, tj. stačí **potencionalita** **porušení** práva  
  -Vlastník firmy může proti rušiteli požadovat, aby se tohoto **rušení zdržel**, anebo aby **odstranil závadný stav**  
  -Kromě toho mu vzniká právo na **přiměřené zadostiučinění** (nemajetkové újmy), **náhradu škody** (majetkové újmy) a **vydání bezdůvodného obohacení**  
    
  **Obchodní listiny:**  
  -Pojem **obchodní listina** není ObčZ upraven, ale lze ji definovat jako **písemnost adresovanou třetí osobě**, jestliže souvisí s podnikatelskou činností odesílatele.  
  -Podle § 435 ObčZ musí každý podnikatel uvádět na obchodních listinách a v rámci informací zpřístupňovaných veřejnosti prostřednictvím dálkového přístupu své **jméno a sídlo**.   
  **-Podnikatel zapsaný v obchodním rejstříku** uvede na obchodní listině **též údaj o tomto zápisu** včetně oddílu a vložky; podnikatel zapsaný v jiném veřejném rejstříku uvede údaj o svém zápisu do tohoto rejstříku; podnikatel nezapsaný ve veřejném rejstříku uvede údaj o svém zápisu do jiné evidence. Byl-li podnikateli přidělen **identifikující údaj**, uvede i ten.  
    
  **Obchodní tajemství:**  
  -Obchodní tajemství je definováno v § 504 ObčZ jako **skutečnosti konkurenčně významné**, **určitelné**, **ocenitelné** a v příslušných obchodních kruzích **běžně nedostupné** , které **souvisejí se závodem** a jejichž **vlastník zajišťuje** ve svém zájmu odpovídajícím způsobem **jejich utajení**  
  -Obchodní tajemství je **chráněno** ustanoveními zákona o nekalé soutěži, které podnikatele chrání **před porušením nebo ohrožením** jeho obchodního tajemství **jednáním v rozporu s dobrými mravy soutěže**, které je **způsobilé** (potencionalita) **způsobit mu újmu**  
  -Podobnou povahu jako obchodní tajemství mohou mít např. i **skutečnosti**, které si podnikatelé sdělují **v rámci jednání před uzavřením smlouvy** (§ 1728 ObčZ), dá-li při tomto jednání jedna strana druhé najevo, že jde o důvěrný údaj, **nesmí jej druhá strana zneužít** (§ 1730 ObčZ)

**4. Právní jednání podnikatele fyzické osoby. Právní jednání podnikatele právnické osoby. Prokura, opatrovník, vedoucí odštěpného závodu, osoba pověřená určitou činností při provozu závodu.**

**1. POJEM PRÁVNÍHO JEDNÁNÍ PODNIKATELE A ZPŮSOBY, JAKÝMI MŮŽE PODNKATEL JEDNAT**

─ OZ odňal PO způsobilost k PJ a tím vyloučil, aby mohly PO jednat osobně  **všechny PO musí být při uskutečňování právních jednání zastoupeny**

─ právní jednání  *právně relevantní projev vůle navenek*; vyvolává vznik, změnu a zánik P@P osob

─ rozlišení mezi přímým a nepřímým zastoupením:

a) **přímé zastoupení** –zástupce jedná jménem a na účet zastoupeného

b) **nepřímé zastoupení** – zástupce jedná svým jménem na účet zastoupeného

─ § 436 OZ – **zástupce** = osoba oprávněná jednat jménem zastoupeného

─ PO jsou nejčastěji zastoupeny svými orgány

─ právní zastoupení lze také rozlišovat podle právního titulu, který zástupce opravňuje

a) **smluvní** – typicky *smlouva příkazní* (můžou však být i jiné typy smluv) *zmocněnec*

– **prokura** – zvláštní druh smluvního zastoupení

b) **ze zákona** – založeno přímo na základě zákona (např. statutární orgán zastupuje PO)

c) na základě soudního (**opatrovnictví**) nebo administrativního rozhodnutí

**2. OBECNÁ ÚPRAVA SVÉPRÁVNOSTI A ZASTOUPENÍ V OZ**

─ svéprávnost = způsobilost k PJ = *způsobilost nabývat pro sebe vlastním PJ práva a zavazovat se k povinnostem*

─ FO nabývají plné svéprávnosti zletilostí, jinak je rozsah svéprávnosti u nezletilých osob určen **přiměřeností** k rozumové a volní vyspělosti dané osoby

─ pro obchod je významný institut  souhlas zákonného zástupce daný nezletilému k **provozování obchodního závodu nebo jiné obdobné výdělečné činnosti** (§ 33 OZ) vázán na přivolení soudu

─ § 20: PO = organizovaný útvar, o němž zákon stanoví, **že** **má** **právní osobnost** (způsobilost mít v mezích P@P), **nebo jehož osobnost zákon uzná** (jen P@P, která se slučují s její povahou) + § 118 právní osobnost má od svého vzniku až do svého zániku **X** PO ale nemá svéprávnost, musí být při PJ vždy zastoupena

─ [obecná úprava zastoupení je za úpravou osob, ale předchází jí zvl. úprava zastoupení pro podnikatele; navíc prokura, která se týká jen podnikatelů, je zařazena jako zvl. smluvní typ pod obecnou úpravu zastoupení > učebnice: toto řešení je omyl (tj. asi měly být §§ 430-431 jako *lex specialis* na konci obecných ustanovení obecné úpravy)]

─ zastoupení je zvláštní tím, že se důsledky (relativního) smluvního závazku promítají do vztahů vůči 3. osobám

─ smluvní typy, které zakládají zastoupení  IV. část OZ – obligace

─ ↪ jedná se o **„Závazky ze smluv příkazního typu“** (§ 2430 OZ an.)

- nejvýznamnější a nejširší je ***příkazní smlouva***, dále jde o smlouvu *zprostředkovatelskou, komisionářskou, zasílatelskou, obchodní zastoupení* a *zájezd*

- přímé zastoupení však zakládá pouze příkazní smlouva a smlouva o obchodním zastoupení (příkazní smlouva však může zakládat i nepřímé zastoupení, nebo z ní nemusí plynout žádné)

- za zvl. druh příkazní smlouvy lze považovat **smlouvu o výkonu funkce** – mezi členem orgánu OK a OK (§ 59 ZOK, ustanovení OZ o příkazu se na ni mají použít přiměřeně)

─ od smlouvy o zastoupení je nutno odlišit **plnou moc** jako jednostranný projev vůle

- deklaruje třetím osobám oprávnění zástupce jednat jménem zastoupeného

- povinnost vystavit příkazníkovi plnou moc (může být obsažena už ve smlouvě)

- vyžaduje se **písemná forma**, pokud se zmocnění netýká jen určitého právního jednání § 441

─ v případech, kdy je k jednání zmocněna PO, oprávnění jednat přísluší jejímu statutárnímu orgánu nebo jiné osobě, kterou statuární orgán určí (jedna teorie: libovolně, i vně podnikatele – např. externí advokát  odchylka od **§ 438 OZ** – jelikož se nevyžaduje předchozí dohoda se zastoupeným ani nutná potřeba)

**3. JEDNÁNÍ PODNIKATELE A JEHO ZASTOUPENÍ**

─ obecná pravidla **§ 422 OZ** – *podnikatel vystupuje pod svojí firmou, pokud ji nemá, tak pod vlastním jménem*

─ zvláštní pravidla: § 430-432, platí podnikatele FO i PO (tj. i zvl. úprava vůči jednání za PO)

· **„zákonné“ zastoupení osobou pověřenou při provozu obchodního závodu určitou činností**

- § 430 (1) – *pověří-li podnikatel někoho při provozu obchodního závodu* ***určitou činností****, zastupuje tato osoba podnikatele ve všech věcech,* ***k nimž při této činnosti******obvykle******dochází***

- formální pověření (např. zaměstnanec), nebo neformální: jakýkoli člověk (prosba podnikatele)

- rozsah zástupčího oprávnění je dán úměrně vzhledem ve vztahu k činnosti, jíž byl zástupce pověřen

- vnitřní omezení rozsahu zástupčího oprávnění nejsou vůči třetím osobám účinná

- tradiční název: **obchodní plná moc** (dle všeobecného ObchZ z r. 1863)

- hovoří se o „zákonném“ zastoupení, ale nutnost *pověření* i tradiční název tuto kvalifikaci zpochybňují

- odchylka u překročení rozsahu pověření  překročení bude podnikatele přesto zavazovat, pokud o překročení třetí osoba nevěděla, ani nemusela vědět a zároveň byla v dobré víře

- zástupce podnikatele má vůči podnikateli **zákaz konkurence** (§ 432) (týká se asi i smluvních zástupců)

· **zákonné zastoupení zapsaným vedoucím odštěpného závodu**

- § 503 OZ – **odštěpný závod** = **pobočka** obchodního závodu, která je **zapsána do OR**

- jeho vedoucí je oprávněn zastupovat podnikatele ve všech záležitostech týkajících se odštěpného závodu ode dne, ke kterému byl zapsán jako vedoucí do OR

- zápis do OR – konstitutivní účinky  vznik zástupčího oprávnění jednat v daných věcech

- v mezidobí  § 430 (1) OZ  oprávněn jednat v obvyklých věcech spojených s provozem

· **jednání nepověřené osoby v provozovně podnikatele**

- § 430 (2) OZ – *podnikatele zavazuje i jednání* ***jiné osoby*** *v jeho provozovně, pokud byla třetí osoba v dobré víře, že jednající osoba je k jednání oprávněna*

- jednající osoba – **nepřikázané jednatelství**

- při jednáních, k nimž obvykle dochází při činnosti, ohledně níž se taková osoba třetí osobě jeví, že k ní byla podnikatelem pověřena, pokud k jednání došlo v provozovně podnikatele (např.: Vrchní, prchni!)

**úprava překročení:**

- obecně: překročení (příp. nepřikázané jednatelství) musí být dodatečně a bez zbytečného odkladu zastoupeným schváleno; osoba v dobré víře jinak může požadovat plnění či náhradu škody po jednajícím (§ 440)

- smluvní z.: je třeba oznámit nesouhlas osobě v dobré víře, jinak se má za to, že je překročení schváleno (§ 446)

- podnikatel: v případě dobré víry třetí osoby je podnikatel zavázán vždy a bez dalšího (§ 430)

**4. ZASTOUPENÍ PRÁVNICKÝCH OSOB**

─ vůle PO se tvoří hlavně prostřednictvím jejích orgánů (*jednatelské orgány*, § 151 – 156 OZ)

─ **orgány PO** = organizační útvary v rámci PO vzniklé na základě zákona nebo zakladatelského PJ, kt. vytvářejí její vůli

─ obecně lze říci, že zastoupení PO je možné buď prostřednictvím jejích **jednatelských orgánů** (statutární orgán nebo v některých případech dozorčí rada), nebo prostřednictvím **jiných osob** (zákonní: zaměstnanci, členové PO, prokuristé, nebo jiní smluvní zástupci)

─ PO nemají způsobilost právně jednat (svéprávnost)  musí být při všech PJ zastoupeny; jelikož nemohou díky absenci svéprávnosti nikoho samy zmocnit k zastupování  je nutno považovat **orgány PO** za **zákonné zástupce PO** (paradoxy: 1. PO může rozhodnout, jaké orgány tvoří + 2. orgány nemají p. subjektivitu ani svéprávnost)

─ **smluvní zastoupení PO** –může vzniknout pouze na základě PJ jejího zástupce, tudíž jako další zastoupení > pak je otázka, zda jde o § 438? učebnice: spíš ne, protože § 438 předpokládá substituci mandátu, tady nejde ani o substituci ani o delegaci, ale o nový, odlišný mandát – **zmocnění *sui generis*** > nejedná se o zastoupení zastupujícího (statutárního) orgánu, ale o nezávislé zastoupení PO (< logický problém s nesvéprávností PO)

· **zákonné zastoupení statutárním orgánem (jeho členem)**

- přichází v úvahu jen u PO; statutární orgán stanoví zákon

- statutární orgán = výkonný orgán, náleží mu působnost řídit fungování PO v každodenních věcech

- § 164 OZ - **generální zástupčí oprávnění** – neomezené a vůči třetím osobám neomezitelné

- může být omezeno (zvnějšku, zevnitř), ale vůči třetím osobám platí, co je ve VR

X ZOK: - vnitřní omezení (akty, rozhodnutí OK) > nejsou vůči třetím účinná, i když jsou v OR

- vnější omezení (ze zákona) > chybí-li zákonem vyžadovaný souhlas nejvyššího orgánu >

> relativní neplatnost – OK se může dovolat (SL: 6 měsíců, OL: 10 let)

· **zákonné zastoupení jinými osobami**

- § 166 obecná úprava pro PO – **zaměstnanec, člen, člen orgánu nezapsaného ve VR** – zastupují PO i bez pověření, v rozsahu **obvyklém** vzhledem k **zařazení nebo funkci** podle stavu, jak se jeví veřejnosti § 430 zvl. úprava pro PO-podnikatele – PO zastupuje kterákoli osoba pověřená činností při provozu závodu

· **jednání za PO před jejím vznikem**

- podmíněné tím, že PO musí v budoucnu vzniknout a dříve učiněná jednání pro sebe schválí

- pokud se nenaplní alespoň jedna z podmínek – jednání zavazuje pouze jednajícího

- okruh osob, které mohou za PO před jejím vznikem jednat, není nijak omezen

- pro dodatečné schválení jednání PO je daná **3 měsíční lhůta** (ale lze i později podle obecné úpravy o převzetí závazku  § 1888 OZ)

· **opatrovnictví PO**

- § 457-464 se týkají FO, byť se to tak ze systematického zařazení nejeví, na PO se vztahují § 486-488

- soud jmenuje opatrovníka PO, **která to potřebuje, aby mohly být spravovány její záležitosti nebo aby mohla být hájena její práva**

- OSŘ – soud tak učiní, jestliže tu není osoba oprávněná za PO jednat (nemá dostatečný počet členů statutárního orgánu) nebo je sporné, kdo je osobou oprávněnou za ni jednat (v případě konfliktu zájmů mezi členem statut. orgánu)

- P@P opatrovníka platí obdobně ustanovení o členu statutárním orgánu,

- působnost opatrovníka se řídí přiměřeně ustanoveními o statutárním orgánu

**5. PROKURA**

─ **široká obchodní plná moc, která může být udělena jenom FO** (širší než pověření v § 430)

─ zvláštní případ smluvního zastoupení – prokuru může udělit pouze podnikatel

─ prokura **opravňuje ke všem právním jednáním, která jsou potřebná k provozu závodu, *popřípadě pobočky*** (**§ 450 OZ) =** nový institut **omezené prokury** – lze omezit na jednání týkající se pobočky

─ prokura je PM, která **se zapisuje do OR** – může ji tedy udělit pouze podnikatel, který je v OR zapsán (zápis do OR má pouze deklaratorní význam)

─ lze ji udělit pouze **písemně** a s výslovným vyjádřením, že se jedná o **prokuru** (či omezenou p. na pobočku)

─ při podepisování prokurista uvede – firmu, jméno, dodatek (oznámení, že se jedná o prokuru) + pobočku nebo závod v případě omezené prokury

─ zástupčí oprávnění prokury je skoro neomezené a vůči třetím osobám neomezitelné

─ **omezení prokury:**

─ nemůže jednat ve věcech, které náleží výlučně podnikateli/statutárnímu orgánu (udělit prokuru jinému, svolat valnou hromadu apod.)

─ nemůže činit jednání, které se dotýkají samé podstaty obchodního závodu (nesmí jej **zastavit**, **zcizit**, ledaže to bylo **výslovně uvedeno**)

─ prokurista může zmocňovat další osoby a udělovat jim plné moci (omezení z §438 se asi neuplatní, nejde o substituci mandátu, ale jen pověření v jiném rozsahu)

─ možnost paralelních prokur (pro více lidí) **každý z prokuristů je oprávněn jednat samostatně**

─ zánik prokury - je třeba zapsat do OR

- prokuru je možno vždy odvolat/vypovědět; dále zaniká pachtem / prodejem závodu

- prokura nezaniká smrtí podnikatele!

─ ze ZOK vyplývá, že prokuristou v OK nemůže být po dobu 3 let od rozhodnutí soudu ten, jehož výkon funkce (fce člena statutárního orgánu či *obdobné funkce* – např. prokuristy) vedl k úpadku OK (§ 64 ZOK)

· **opatrovnictví u podnikatelů-FO**:podnikatel-FO, kt. není plně svéprávný, může být zastoupen při provozu obchodního závodu; nezletilý: zákonnými zástupci podle rodinného práva, zletilý: opatrovníkem  
  
- b) **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)

**5. Právní úprava živnostenského podnikání.**   
  
**1. PODMÍNKY PODNIKÁNÍ**

1) **podmínky podnikání obecně**

─ **čl. 11 & 26 LZPS:** vlastnictví + svobodná volba povolání, právo podnikat a provozovat jinou hospodářskou činnost (FO i PO) > lze na základě zákona podmínit či omezit dle čl. 26 (2) a čl. 41 LZPS

─ **X** čl. 4 (4) zákony mají šetřit smysl a podstatu ZPS (ÚS: test proporcionality)

─  důvody pro omezení: poskytování kvalitních služeb a zboží a bezpečnost hospodářského styku

─ podnikáním nemohou být obecně **zakázané** **činnosti** / činnosti vyhrazené zákonem pouze **státu** nebo **určené** **PO**

─ podle podmínek podnikání můžeme rozlišovat:

**a)** **zákonem neregulované podnikání**

─ činnosti, které jsou vyloučeny z ŽZ + ani je neupravují žádné jiné zvláštní zákony, pokud naplní znaky podle § 420 odst. 1 OZ

─ např. pronájem nemovitostí, bytů…, drobná pěstitelská a chovatelská činnost…

**b)** **zákonem regulované podnikání**

─ zákon stanovuje omezující podmínky

─ podnikatel musí získat **podnikatelské oprávnění**, aby mohl v daném oboru podnikat

─ dělí se na **živnostenské** (regulováno podle ŽZ) a **neživnostenské** podnikání (+ z nich lze oddělit skupinu tzv. **svobodných povolání** – advokáti, architekti,…)

─ **podnikatelské oprávnění** = **veřejnoprávní oprávnění podnikat**  vzniká na základě zákona splněním podmínek, na základě správního rozhodnutí příslušného správního orgánu nebo zápisem do seznamu, o kt. se následně vydává osvědčení (např. advokáti)

─ ŽZ: **živnostenské oprávnění**; jiné zákony: **licence, autorizace** (architekti)nebo **osvědčení** (advokáti)

─ podnikatelské oprávnění nelze převést na jinou osobu  svědčí pouze osobě, které bylo uděleno

─ výjimka: při přechodu VP k obch. závodu (dědění, přeměna PO) – nabyvatel může dočasně provozovat pod oprávněními svého předchůdce

**2) živnostenské podnikání**

─ **§ 2 ŽZ** *Živností je soustavná činnost provozovaná samostatně, vlastním jménem, na vlastní odpovědnost, za účelem dosažení zisku a za podmínek stanovených tímto zákonem.*

─ **§ 3 ŽZ** negativní def.:  takové podnikání, které upravují jiné zákony (zákon o bankách), podnikání, ohledně něhož zákon žádné podmínky nestanoví (pronájem bytů)… [dlouhý katalog v § 3]

─ pojem živnost je tedy užší než pojem podnikání dle **§ 420 OZ**

─ **živnostenské oprávnění** je oprávnění provozovat živnost (prokazuje se výpisem ze živn. rejstříku)

─ třídění živností podle předmětu *výrobní, obchodní a poskytování služeb*

─ třídění živností podle vzniku živnostenského oprávnění:

a) ***ohlašovací***

─ oprávnění vzniká na základě zákona za splnění podmínky ohlášení podnikatelem

─ **volná živnost**  splnění pouze všeobecných podmínek provozování živnosti; nevyžaduje se odborná ani jiná způsobilost (X ale zařazeny i „skrytě vázané“ živnosti, pro které je odbornost vyžadována jinými zákony; např. projektování pozemkových úprav)

─ **řemeslné živnosti**  podmínka odborné způsobilosti (dosažení určitého odborného vzdělání /odborná praxe)

─ **vázané živnosti**  podmínka odborné způsobilosti stanovené ŽZ i jinými zákony,

b) ***koncesované***

─ oprávnění vzniká na základě rozhodnutí živnostenského úřadu o udělení koncese obvykle po předchozím vyjádření příslušného dozorujícího správního orgánu

─ u koncesovaných živností zákon předepisuje nejen **odbornou způsobilost, ale i jinou způsobilost**

─ např. provozování pohřebních služeb, cestovních kanceláří, veřejných dražeb

─ podmínky provozování živnosti:

─ **obecné** (musí splňovat každý)

─ **svéprávnost** (omezení vede ke zrušení živnosti; pokračovat může teor. opatrovník)

─ **bezúhonnost** (negativně: není jim, kdo byl pravomocně odsouzen za úmyslný TČ

v souvislosti s podnikáním anebo s předmětem podnikání)

 zrušení ŽO u živnostníka, v ZOK zánik funkce u člena statut. orgánu *ex lege*

─ **zvláštní** (odborné podmínky pro určitou skupinu živnostníků)

─ **překážky provozování živnosti**

─ kvalifikovaná úpadková situace

─ zákaz činnosti (jako sankce; nemůže vykonávat ani příbuzné obory)

─ zrušení živnostenského oprávnění (na 3 roky od nabytí právní moci zrušení)

─ zvláštní (odborné) podmínky pro živnosti: přílohy živnostenského zákona

─ obsah jednotlivých živností: nařízení vlády 278/2008 Sb., o obsahových náplních jednotlivých živností

─ **odpovědný zástupce** – pokud podnikatel nemá dostatek odborné způsobilosti, může v dané živnosti podnikat prostřednictvím odpovědného zástupce FO, která splňuje podmínky provozování živnosti a nejsou u ní dány překážky pro provozování živnosti

─ zánik živnostenského oprávnění  *smrtí FO / zánikem PO, uplynutím doby, v případech stanovených zvláštním zákonem, rozhodnutím živnostenského úřadu o zrušení živnostenského oprávnění*

**6. Právní úprava neživnostenského podnikání. Podnikání zahraničních osob v České republice.**

**neživnostenské podnikání**

─ podnikání, pro které je nutné získat oprávnění, ale nikoli podle ŽZ, ale dle jiných zvláštních zákonů

a) ***svobodná povolání***

─ např. advokáti, architekti, daňoví poradci, lékaře apod.

─ jedná se o poskytování individualizovaných služeb vysoce kvalifikovanými osobami

─ regulaci podnikání vykonávají profesní komory jako PO veřejného práva (dříve cechy)

─ ↪ povinné členství (poplatky) + disciplinární působnost komory nad svými členy

─ svéprávnost, bezúhonnost, odbornost, složení zkoušky, slibu; někdy zákaz jiné činnosti

b) ***ostatní případy neživnostenského povolání***

─ mají vlastní zákon, který upravuje podmínky podnikání v daném odvětví nebo oboru

─ působnost rozhodnout o oprávnění je svěřena některému z ústředních orgánu státní správy

─ tento orgán pak následně vykonává dozor nad dodržováním zákonných povinností a ukládá pokuty za jejich porušení

─ svéprávnost, bezúhonnost, odbornost, překážky podnikání, finanční předpoklady (500 mil. banky), technické, organizační, personální předpoklady, důvěryhodnost, transparentnost

**2. PODNIKÁNÍ ZAHRANIČNÍCH OSOB**

─ **ZMPS** v § 26 (2) poskytuje **cizincům** (FO neobčan) **a zahraničním PO** stejná P@P v oblasti jejich osobních a majetkových práv – přednost před ZMPS mají MS a EP ZMPS se použije v mezích jejich ustanovení

─ ↪ **SFEU***svoboda volného pohybu zboží, osob, služeb a kapitálu*

─ ZMPS: **právní osobnost** a **svéprávnost** cizinců  řídí se právním řádem státu, v němž má FO **obvyklý** pobyt, stačí ale, že je FO způsobilá k PJ podle právního řádu místa, ve kterém PJ činí

─ u zahraničních PO: **inkorporační princip**: p. osobnost se řídí podle p. řádu země, **v níž PO vznikla**

─ u „jiných než FO“: inkorporační princip (jde o útvary, kt. se podobají PO, a rozhodné právo jim přiznává určitou způsobilost)

─ české p. předpisy upravující podnikání používají pro cizince a PO souhrnný termín: **zahraniční osoba**

─ ↪ může provozovat živnost za stejných podmínek a ve stejném rozsahu jako česká osoba

─ ↪ za českou osobu zákon považuje FO s bydlištěm/PO se sídlem na území ČR (

─ **bydliště** na území ČR = **trvalý pobyt** na území dle z. o evidenci obyvatel a z. o pobytu cizinců

─ tzn. za zahraniční osobu se nebude považovat cizinec s trvalým pobytem v ČR

─ azylanti / doplňková ochrana + jejich rodinní příslušníci – stejné podmínky podnikání jako Češi

podmínky podnikání

─ 1) k ohlášení živnosti/žádosti o koncesi nutno doložit **povolení k pobytu**

─ 2) splnit podmínky ŽZ: **bezúhonnost** (výpis z TR mladší 3 měsíců), **svéprávnost**, **odborná způsobilost**

(směrnice o uznávání kvalifikací v rámci EU > zákon o uznávání odborné kvalifikace občanů EU)

─ 3) **zápis do OR** (nemusí se zapisovat: 1. občané EU/EHP + jejich rodinní příslušníci (tj. i non-EU manžel Čecha), 2. dlouhodobí rezidenti v EU + rodinní příslušníci s dlouhodobým pobytem)

─ nevyžaduje se znalost českého jazyka, avšak je tu povinnost zajistit, aby v provozovně určené pro prodej zboží nebo poskytování služeb spotřebitelům, byla přítomna osoba splňující podmínku znalosti Čj či Sj

─ podnikání podle zákona o advokacii  status tzv. **evropského advokáta** (zapisování do seznamu vedený ČAK) není oprávněn sepisovat některé smluvní typy (např. o převodu nemovitosti)

**7. Obchodní rejstřík. Pojem a funkce obchodního rejstříku, princip publicity. Živnostenský rejstřík.**

**1. OBCHODNÍ REJSTŘÍK**

─ = **informační systém veřejné správy,** vede jej rejstříkový soud v elektronické podobě

─ = **veřejný rejstřík**, do kterého se zapisují zákonem stanovené údaje o PO/FO

A) PO/FO, kterým ukládá zápis do OR zákon, a B) o podnikatelích FO, které o zápis dobrovolně požádají

(jiné PO, než ty, kterým ukládá zápis zákon, do OR zapsat nelze)

─ skládá se z **rejstříkových vložek a sbírky listin**

─ **každá osoba zapsaná do OR se považuje za podnikatele**, a to i tehdy, byla-li založena za jiným účelem

─ OR je upraven: OZ (§120-121), zák. o veřejných rejstřících, zák. o informačních systémech veřejné správy

─ **veřejný rejstřík** = rejstřík osob (PO/FO), který je za VR prohlášen zákonem (OR, spolkový rejstřík, nadační rejstřík,…) **X veřejný seznam** = seznam věcí, do kt. může každý nahlížet (KN, patentový rejstřík) **X rej. zástav**

─ **rejstříkový spis = všechny dokumenty,** tj. písemnosti v listinné nebo elektronické podobě, které soudu došly nebo které vydal ve vztahu ke konkrétní zapsané osobě

─ **sbírka listin** = součástí OR a tvoří ji především dokumenty, jejichž uložení do této sbírky ukládá zákon

─ **§ 120 (3) OZ***změní-li se zapsaná skutečnost, oznámí zapsaná osoba, nebo ten, komu to ukládá zákon, změnu bez zbytečného odkladu tomu, kdo veřejný rejstřík vede*  návrh na změnu na předepsaném formuláři

─ **TČ:** ohrožení nebo omezení jiného na právech tím, že zapsaná osoba nepodá bez zbytečného odkladu návrh na zápis zákonem stanoveného údaje do OR nebo neuloží listinu do sbírky listin, ač je k tomu podle zákona nebo smlouvy povinna, **je trestným činem** (dále i uvedení nepravdivých nebo hrubě zkreslených údajů)

─ rejstříkový soud = **krajský soud**, v jehož obvodu je obecný soud osoby, jíž se zápis ve VR týká (u PO je to KS, v jehož obvodu má sídlo; u FO KS, v jehož obvodu má sídlo nebo bydliště)

─ **princip formální publicity** – každý může dostat opis zápisu či listiny v OR (či potvrzení, že údaj v OR není)

─ **princip materiální publicity** („princip dobré víry“)

─ skutečnosti zapsané do OR jsou účinné vůči každému ode dne jejich zveřejnění

─ ten, jehož se zápis týká, nemůže namítat, že zápis neodpovídá skutečnostem (proti dobrověrným) ani to, že je čerstvý zápis správný do uplynutí 15 dní od zápisu, když osoba v dobré víře prokáže, že o něm během těch 15 dnů nemohla vědět

─ druhy zápisů do OR:

a) **konstitutivní** – zakládají určitou právní skutečnost (např. vznik OK)

b) **deklaratorní** – pouze deklarují určitou, již existující právní skutečnost (např. udělení prokury)

─ návrh na zápis do OR lze podat zásadně pouze na **formuláři** a musí být doložen listinami o skutečnostech, které mají být do OR zapsány – lze podat **v listinné nebo elektronické podobě**

─ OZ ukládá zapisovat do OR o PO alespoň *den vzniku, den zrušení s uvedením právního důvodu, den zániku, název, adresu sídla a předmět činnosti, jméno a adresu bydliště nebo sídla každého členu statut. orgánu*

─ **rezervace firmy** – zakladatelé OK mohou požádat rejstříkový soud, aby zapsal do OR obchodní firmu řádně založené, ale dosud nevzniklé obchodní korporace, do 1 měsíce ale musí dát návrh na zápis OK do OR

**Řízení o zápisu**:

- **na** **návrh**

- **bez návrhu** (když má dojít ke shodě mezi stavem v OR s faktickým stavem)

─ **odmítnutí návrhu na zápis**  neoprávněná osoba, nebyl podán na formuláři, neobsahuje všechny podstatné náležitosti, nesrozumitelný nebo neurčitý návrh, chybí listiny, zakázaný účel  soud: výzva k odstranění vad

─ **účastníci řízení**: navrhovatel a zapisovaná osoba (NE osoby zapisované do OR v rámci zápisu PO), příp. i SZ

· **A) zápis bez rozhodnutí**

─ když je podkladem rozhodnutí soudu nebo správního orgánu

─ je-li podkladem notářský zápis a:

─ navrhovatel = zapisovaný (jediný účastník) / prvozápis PO / přeměna OK, všechny zúčastněné OK mají v obvodu sídlo

· **B) zápis rozhodnutím** (usnesením)

- zápis se provede až po nabytí právní moci usnesení (ke dni v návrhu, nejdříve ale k právní moci)

─ **lhůta pro zápis/rozhodnutí** RS: **nejpozději do 5 pracovních dnů** (ode dne podání návrhu)

─ ↪ **fikce zápisu** – neprovede-li RS ve lhůtě zápis ani nerozhodne, považuje se navrhovaný zápis za provedený dnem následujícím po uplynutí lhůty (**povinnost** **promítnout** **zápis** **fikcí do 2 pracovních** **dnů**)

─ X opravný prostředek u této fikce: oprávněné osoby mohou do 1 měsíce podat návrh na změnu či výmaz

(to mohou i osoby zapisované v rámci zápisu PO + ty se mohou domáhat změny *vždy*, jsou-li vymazány z OR, i bez fikce)

─ zápis do OR mohou vedle soudu provádět také **notáři** (pouze ti, co se psali podkladový NZ):

─ mají-li zapisované skutečnosti **podkladový NZ** nebo **NZ o rozhodnutí orgánu PO**

─ v podkladovém NZ je **vyjádření notáře** o tom, že obsah PJ je v souladu s právními předpisy a se zakladatelským PJ PO

─ notáři byly předloženy všechny listiny, které zákon požaduje pro zápis do OR

**2. ŽIVNOSTENSKÝ REJSTŘÍK**

─ **= informační systém veř. správy**, evidence zákonem stanovených údajů o osobách, kt. mají živnost.oprávnění

─ evidované údaje: např. jméno zapsané osoby, předmět podnikání, druh živnosti, provozovna(y), apod.

─ **ŽR je v rozsahu stanoveném zákonem veřejný a ve zbývajícím rozsahu neveřejný**

─ správcem ŽR je **Živnostenský úřad ČR** a jeho provozovateli jsou krajské a obecní živnostenské úřady

**8. Právo proti nekalé soutěži I (obecná skutková podstata nekalé soutěže, klamavá reklama, klamavé označení zboží a služeb, vyvolání nebezpečí záměny, parazitování na pověsti, podplácení).**

**1. PŘEDMĚT A POVAHA PRÁVA NEKALÉ SOUTĚŽE**

─ smyslem práva nekalé soutěže je zabezpečit, aby hospodářská soutěž probíhala čistě, tedy jenom na základě hospodářských výkonů soutěže

─ nekalá soutěž = **chování, která soutěž falšují** (ovlivňují jinak než kvalitou a kvantitou hosp. výkonů) a **zkreslují výsledky hospodářské soutěže**  obdobný cíl jako právo na ochranu hosp. soutěže: ochrana jejího průběhu

─ jde o odpovědnostní právo  popis skutkové podstaty nedovoleného jednání a následek (sankce)

─ současně spjato i s právem průmysl. vlastnictví, protože může být chápáno jako ochrana klientely podniku

**2. PLATNÁ PRÁVNÍ ÚPRAVA NEKALÉ SOUTĚŽE**

─ 1919 ČSR přistoupila k Pařížské unijní úmluvě (1883) > 1927 zákon o ochraně proti nekalé soutěži;

─ ještě v OZ 1950, v hosp. zákoníku 1964 už ne > pak ObchZ 1991 (rozlišuje: nek. soutěž/právo X omez. soutěže)

─ dnes v **OZ**  IV. část – závazky, III. hlava – závazky z deliktů, díl 2 – zneužití a omezení soutěže > nekalá soutěž

─ veřejnoprávní úprava (přestupky, TČ):

─ **Trestní zákoník** (TČ § 248 „Porušení předpisů o pravidlech hosp. soutěže“; odst. 1 – nekalá soutěž)

─ **z.** č. 634/1992 Sb., **o ochraně spotřebitele** (< sm. 2005/29/ES – „SNOP“)

─ **z.**č . 40/1995 Sb., **o regulaci reklamy**

─ **směrnice** 2005/29/ES **o nekalých obchodních praktikách** vůči spotřebitelům na vnitřním trhu (**SNOP**)

─ **směrnice** 2006/114/ES **o klamavé a srovnávací reklamě** (pův.: 84/450/EHS: klamavá, 97/55/ES: +srovnávací r.)

**Generální klauzule § 2976/1:**

***„Kdo se dostane v hospodářském styku do rozporu s dobrými mravy soutěže jednáním způsobilým přivodit újmu jiným soutěžitelům nebo zákazníkům, dopustí se nekalé soutěže.“***

─ 1) **soutěžně orientované jednání v hospodářském styku** (výklad: nutná existence soutěž mezi stranami)

─ 2) **rozpor s dobrými mravy soutěže** (DMS≠DM) – v judikatuře spíše negativní vymezení; půjde o soubor pravidel chování (neartikulovaných zákonodárcem), kt. vznikají spontánně v hospodář. praxi a kt. odpovídají převládajícím představám o slušnosti a poctivosti (tj. chovají se tak + jsou o platnosti přesvědčeni)

─ 3) **jednání *způsobilé* přivodit újmu jiným soutěžitelům/zákazníkům** = obj. odpovědnost (ke vzniku práva na náhradu Š není třeba zavinění ani reálná újma); zákazník = širší než spotřebitel (i podnikatel v nesoutěž. vztahu

**Zvláštní skutkové podstaty § 2976/2:**

─ demonstrativní výčet jednání – zvl. skutkových podstat; musí vždy naplňovat i znaky generální klauzule

─ jiné skutkové podstaty je třeba subsumovat pod gen. klauzuli (př. dumping, obecná kontraktační povinnost)

**a)** **klamavá reklama**

─ schopnost vyvolat v adresátovi reklamy nesprávnou představu, která neodpovídá realitě > a tím ovlivnit jeho hospodářské chování

**g)** **srovnávací reklama**

─ „označuje přímo/nepřímo jiného soutěžitele či jeho zboží/službu“; podkategorie klamavé r.

─ je-li natolik objektivní, že nemůže působit klamavě, pak je přípustná

─ *není klamavá, srovnává výrobky sloužící stejnému účelu, srovnává objektivně více podstatných, důležitých a ověřitelných vlastností produktu, nezlehčuje soutěžitele,…*

**b)** **klamavé označování zboží nebo služeb**

─ schopnost vyvolat mylnou domněnku, že označené zboží/služba pochází z určité oblasti či od určitého výrobce

**c)** **vyvolání nebezpečí záměny**

─ 1. užívání označení, které již užívá jiný soutěžitel; 2. užití označení závodu, produktů nebo jejich úpravy, které jsou pro jiného příznačné; 3. otrocké napodobení výrobků, služeb nebo obalů

**d)** **parazitování na pověsti** závodu, výrobku či služeb jiného soutěžitele

# **e)** **podplácení** (z-ců nebo členů orgánů soutěžitele) Zvláštní skutkové podstaty nekalé soutěže

[Nekalá soutěž](http://wiki.iurium.cz/w/Nekal%C3%A1_sout%C4%9B%C5%BE) je pojem, který náleží do [hospodářské soutěže](http://wiki.iurium.cz/w/Hospod%C3%A1%C5%99sk%C3%A1_sout%C4%9B%C5%BE). V současné právní úpravě je nekalá soutěž obsažena v občanském zákoníku a to v §2976 a následujících. Hlavní těžiště úpravy nekalé soutěže spočívá v [generální klauzuli](http://wiki.iurium.cz/w/Nekal%C3%A1_sout%C4%9B%C5%BE) - §2976 odst. 1., která vymezuje nekalosoutěžní jednání.

O nekalé soutěži hovoříme jako o [deliktu](http://wiki.iurium.cz/index.php?title=Delikt&action=edit&redlink=1) objektivní povahy, kde není zákonem vyžadováno zavinění. Jestliže tedy jednání splňuje podmínky generální klauzule, pak toto jednání lze označit za nekalosoutěžní. Proti nekalé soutěži je možné se bránit podáním soukromoprávní žaloby k soudu, kde dojde k posouzení situace a popřípadě na základě žaloby přiznání konkrétního nároku, které slouží k ochraně pře nekalosoutěžním jednáním.

Občanský zákoník demonstrativně uvádí skutkové podstaty nekalé soutěže v ustanovení § 2976, v §2977 – 2989 jsou pak skutkové podstaty dále specifikovány. Vedle těchto skutkových podstat však rozlišujeme ještě nepojmenované skutkové podstaty, které vznikly na základě judikatury soudů.[[1]](http://wiki.iurium.cz/w/Zvl%C3%A1%C5%A1tn%C3%AD_skutkov%C3%A9_podstaty_nekal%C3%A9_sout%C4%9B%C5%BEe#cite_note-1) Aby mohly být uplatněny konkrétní skutkové podstaty nekalé soutěže, je třeba aby nejprve byly splněny pomínky generální klauzule

# **Klamavá reklama**

**§ 2977 OZ**(1) Klamavá reklama je taková reklama, která souvisí s podnikáním nebo povoláním, sleduje podpořit odbyt movitých nebo nemovitých věcí nebo poskytování služeb, včetně práv a povinností, klame nebo je způsobilá klamat podáním nebo jakýmkoli jiným způsobem osoby, jimž je určena nebo k nimž dospěje, a tím i zřejmě způsobilá ovlivnit hospodářské chování takových osob.(2) Při posuzování, zda je reklama klamavá, se přihlédne ke všem jejím výrazným znakům. Zvláště se přihlédne k údajům, které reklama obsahuje ohledněa) dostupnosti, povahy, provedení, složení, výrobního postupu, data výroby nebo poskytnutí, způsobilosti k určenému účelu, použitelnosti, množství, zeměpisného či obchodního původu, jakož i podrobnějšího vytčení a dalších znaků zboží nebo služeb včetně předpokládaných výsledků použití nebo výsledků a podstatných znaků provedených zkoušek či prověrek,b) ceny nebo způsobu jejího určení,c) podmínek, za nichž se zboží dodává nebo služba poskytuje, ad) povahy, vlastností a práv zadavatele reklamy, jako jsou zejména jeho totožnost, majetek, odborná způsobilost, jeho práva duševního vlastnictví nebo jeho vyznamenání a pocty.

Klamavou reklamou je způsobilá být reklama komerční šířená jakýmkoli komunikačním zdrojem, směřující k lidem (adresátům i ostatním lidem – například náhodnému čtenáři odborného časopisu – laik si přečte právnický časopis). Posuzování, zda je reklama nekalá, či zda je možné ji označit jako dovolenou je na posouzení soudce, který postupuje dle podmínek klamavé reklamy zakotvených v odstavci 2 pod písmeny a)-d).

Pro klamavou reklamu je také podstatné ustanovení v § 2979 OZ, které stanovuje další požadavky na klamavost – tedy aby akt bylo možné označit jako klamavý. Příkladem klamavých reklam může být například: nabídka cestovní kanceláře na parkování zdarma u hotelu – kde parkování zdarma sice je, ale není zde dostatek parkovacích míst, nebo lákání na krásnou pláž u hotelu – kde pláž sice je, ale natolik kamenitá, že neumožňuje přístup do moře, atd. Dle 2. odstavce §2979 OZ se při posuzování klamavosti bere na vědomí i celková vnější úprava (velikost a typ písma), druh, typ (např. typ šunky), způsob (home-made) a také úmyslným výpustkám částí textu.[[2]](http://wiki.iurium.cz/w/Zvl%C3%A1%C5%A1tn%C3%AD_skutkov%C3%A9_podstaty_nekal%C3%A9_sout%C4%9B%C5%BEe#cite_note-2)

Klamavou reklamu není možné posuzovat podle morálních norem společnosti, jelikož kdyby měly být reklamy naprosto korektní, nevnucovaly se, mírně nezaváděly, pak by takové reklamy téměř nebylo možné vytvořit. Podstatou reklamy je totiž zaujmout co největší a nejširší množství adresátů. Není proto možné reklamu zaměňovat se seriózní obchodní nabídkou.

# **Klamavé označování zboží nebo služby**

**§ 2978 OZ**(1) Klamavé označení zboží nebo služby je takové označení, které je způsobilé vyvolat v hospodářském styku mylnou domněnku, že jím označené zboží nebo služba pocházejí z určité oblasti či místa nebo od určitého výrobce, anebo že vykazují zvláštní charakteristický znak nebo zvláštní jakost. Nerozhodné je, zda označení bylo uvedeno bezprostředně na zboží, na obalu, obchodní písemnosti nebo jinde. Rovněž je nerozhodné, zda ke klamavému označení došlo přímo nebo nepřímo a jakým prostředkem se tak stalo.(2) Klamavost působí i údaj všeobecně vžitý v hospodářském styku k označení druhu nebo jakosti, je-li k němu připojen dodatek způsobilý klamat, zejména s použitím výrazu „pravý“, „skutečný“ nebo „původní“.(3) Ustanoveními předchozích odstavců nejsou dotčeny jiné právní předpisy o ochraně průmyslového nebo jiného duševního vlastnictví.

Další skutková podstat, která se řadí mezi klamavé skutkové podstaty nekalé soutěže. Podobně jako klamavá reklama je i klamavé označení ohrožovacím deliktem, při kterém stačí vznik nebezpečí oklamání, není třeba aby k oklamání skutečně došlo. Při posuzování, zda se jedná či nejedná o klamavé označení je podstatné na problematiku nahlížet očima běžného spotřebitele a posoudit, jak určité označení chápe jeho adresát. Jestli tedy je možné, že dojde k záměně či nikoli. Podobně jako u klamavé reklamy i zde je při posuzování klamavosti třeba postupovat v souladu s § 2979 odstavce 1 a 2.

Účelem klamavého označení je tedy naprosto logicky ovlivnit [spotřebitele](http://wiki.iurium.cz/index.php?title=Spot%C5%99ebitel&action=edit&redlink=1) a jiné zákazníky pomocí užívání zavádějících pojmenování, značek či symbolů. Nutno podotknout, že výčet, který je uveden v odstavci 1 je [taxativní](http://wiki.iurium.cz/w/Taxativn%C3%AD_v%C3%BD%C4%8Det) (je úplný bez možnosti dodatku) nikoli [demonstrativní](http://wiki.iurium.cz/w/Demonstrativn%C3%AD_v%C3%BD%C4%8Det). Podobně jako u klamavé reklamy i zde je možno užívat ne-pravdy, ale pouze ty, které nejsou způsobilé klamat.

# **Srovnávací reklama**

**§ 2980 OZ**(1) Srovnávací reklama přímo nebo nepřímo označuje jiného soutěžitele nebo jeho zboží či službu.(2) Srovnávací reklama je přípustná, pokud se srovnání týče,a) není-li klamavá,b) srovnává-li jen zboží a službu uspokojující stejnou potřebu nebo určené ke stejnému účelu,c) srovnává-li objektivně jednu nebo více podstatných, důležitých, ověřitelných a příznačných vlastností zboží nebo služeb včetně ceny,d) srovnává-li zboží s označením původu pouze se zbožím stejného označení,e) nezlehčuje-li soutěžitele, jeho postavení, jeho činnost nebo její výsledky nebo jejich označení ani z nich nekalým způsobem netěží, af) nenabízí-li zboží nebo službu jako napodobení či reprodukci zboží nebo služby označovaných ochrannou známkou soutěžitele nebo jeho názvem.

Jak je uvedeno v 1. odstavci týká se srovnávací reklama situací, kdy je jiný soutěžitel, jeho zboží či služba přímo značen, i na případy, kdy je označení pouze nepřímé, ale přesto zjevné. Hned na začátku je nutno podotknout, že ne všechny srovnávací reklamy jsou posuzovány jako nekalosoutěžní.

Vždy, když není možné přesně posoudit, zda daný případ splňuje prvky generální klauzule nekalé soutěže a zároveň naplňuje skutkovou podstatu srovnávací reklamy je věc posuzována ve prospěch dovolenosti srovnávací reklamy (tak je postupováno v souladu s judikaturou soudního dvora EU) – v rámci posuzováni je tak preferováno liberálnější stanovisko nahlížení na srovnávací reklamu. Tedy v případě, že se v dané situaci dojde k závěru, že se jedná o srovnávací reklamu se rozhoduje, zda je tato reklama přípustná, či nikoli. Přípustnost srovnávací reklamy, respektive situace, kdy je srovnávací reklama přípustná jsou uvedeny v odst. 2.

# **Vyvolání nebezpečí záměny**

**§ 2981 OZ**(1) Kdo užije jména osoby nebo zvláštního označení závodu užívaného již po právu jiným soutěžitelem, vyvolá tím nebezpečí záměny.(2) Nebezpečí záměny vyvolá i ten, kdo užije zvláštního označení závodu nebo zvláštního označení či úpravy výrobku, výkonu nebo obchodního materiálu závodu, které v zákaznických kruzích platí pro určitý závod za příznačné.(3) Stejně tak vyvolá nebezpečí záměny, kdo napodobí cizí výrobek, jeho obal nebo výkon, ledaže se jedná o napodobení v prvcích, které jsou již z povahy výrobku funkčně, technicky nebo esteticky předurčeny, a napodobitel učinil veškerá opatření, která lze na něm požadovat, aby nebezpečí záměny vyloučil nebo alespoň podstatně omezil, pokud jsou tato jednání způsobilá vyvolat nebezpečí záměny nebo klamnou představu o spojení se soutěžitelem, jeho závodem, pojmenováním, zvláštním označením nebo s výrobkem či výkonem jiného soutěžitele.

Vyvolání nebezpečí záměny se řadí mezi klamavé soutěžní praktiky s parazitními prvky. V praxi tedy soutěžitel pomocí klamání parazituje na jiných subjektech, výrobcích či výkonech. Není podstatný přímý cíl soutěžitele, důležité je nebezpečí, že může dojít k záměně nebo možnost vyvolání klamavé představy. Podobně jako u jiných skutkových podstat, ani zde nemusí k záměně či klamání dojít, stačí pouze, že existuje ta možnost či nebezpečí. Při posuzování soudu se celá situace vždy posuzuje individuálně a očima průměrného spotřebitele.

Zákonná úprava vyvolání nebezpečí záměny má 3 odstavce, přičemž každý z těchto odstavců lze chápat jako speciální dílčí skutkovou podstatu.

Ochrana proti nebezpečí zaměnitelnosti má křížový efekt, to znamená, že obchodní firma může být chráněna z titulu nekalé soutěže i proti ochranné známce stejného či změnitelného znění.

# **Parazitování na pověsti**

**§ 2982 OZ**Parazitováním je zneužití pověsti závodu, výrobku nebo služby jiného soutěžitele umožňující získat pro výsledky vlastního nebo cizího podnikání prospěch, jehož by soutěžitel jinak nedosáhl.

V první řadě, aby tato skutková podstata mohla být vůbec uplatněna, je třeba aby zde existovala určitá pověst (resp. dobrá pověst soutěžitele) – závodu, výrobku, služby, na níž by bylo možné parazitovat. Při výkladu slova pověst není třeba jít na národní či mezinárodní úroveň, postačuje, když má pověst existuje v rámci úzké lokality. Není vyžadováno, aby soutěžitelé (ten který parazituje, a ten na němž je parazitováno) pocházeli ze stejného či zaměnitelného oboru. Taktéž pojmy závod, výrobek a službu je v rámci výkladu třeba chápat spíše extenzivněji (šířeji). Pro tuto skutkovou podstatu je podstatný úmysl – záměrné jednání účelového charakteru jednoho ze soutěžitelů.

V případě, kdy dochází k výslovnému snižování poškozeného soutěžitele a bude zde výraznější agresivní prvek, pak se nebude jednat o parazitování na pověsti ale o skutkovou podstatu zlehčování, která je posuzována podle § 2984.[[8]](http://wiki.iurium.cz/w/Zvl%C3%A1%C5%A1tn%C3%AD_skutkov%C3%A9_podstaty_nekal%C3%A9_sout%C4%9B%C5%BEe#cite_note-8) Při posuzování soudcem je také třeba, aby byly odlišeny situace, kdy se jedná o vztah symbiózy, tedy i využívaný subjekt má z daného vztahu prospěch.

# **Podplácení**

**§2983 OZ**Podplácením ve smyslu tohoto zákona je jednání, jímža) soutěžitel osobě, která je členem statutárního nebo jiného orgánu jiného soutěžitele nebo je v pracovním poměru k jinému soutěžiteli, přímo nebo nepřímo nabídne, slíbí či poskytne jakýkoliv prospěch za tím účelem, aby jejím nekalým postupem docílil na úkor jiných soutěžitelů pro sebe nebo jiného soutěžitele přednost nebo jinou neoprávněnou výhodu v soutěži, anebob) osoba uvedená v písmenu a) přímo či nepřímo žádá, dá si slíbit nebo přijme za stejným účelem jakýkoliv prospěch.

Existuje mnoho způsobů, jak dosáhnout kýžené [věci](http://wiki.iurium.cz/w/V%C4%9Bc_v_pr%C3%A1vn%C3%ADm_smyslu) či stavu, k nim bezpochyby patří i korupční jednání. Právo rozlišuje jeho dvě podoby: v trestním právu je zakotvené úplatkářství ve věcech obecného zájmu a v rámci skutkových podstat nekalé soutěže je pak upraveno podplácení. V oblasti nekalé soutěže se jedná o druh parazitního jednání, kdy se soutěžitel snaží získat výhodu s vynaložením co nejmenšího (nejlépe žádného) úsilí.

Občanský zákoník rozlišuje 2 druhy podplácení: aktivní a pasivní. Každému tomuto druhu podplácení je věnováno jedno písmeno v § 2983 OZ.

* **Aktivní podplácení** (podplácející) je zakotveno pod písmenem a), v tomto případě soutěžitel aktivně nabídne, slíbí či poskytne prospěch jiné osobě. Z formulace zákona vyplývá, že subjektem aktivního podplácení jakožto podplácející může být pouze soutěžitel. Soutěžitel jakožto účastník hospodářské soutěže může být jednotlivec, [fyzická osoba](http://wiki.iurium.cz/w/Subjekty_pr%C3%A1va) nebo [osoba právnická](http://wiki.iurium.cz/w/Subjekty_pr%C3%A1va), ta však bývá v jednání zastupována prostřednictvím fyzických osob a jejich prostřednictvím se také dopouští podplácení] Osoba, která podplácí nemusí být ani nikterak významná, může se jednat o řadového pracovníka. Při formulaci jakýkoli prospěch je třeba mít na paměti, že se může jednat o prospěch peněžní, ale i nepeněžní (hmotný i nehmotný). Avšak ne všechny předměty předané jinému subjektu lze chápat jako podplácení, pojem se nevztahuje na obvyklé obchodní pozornosti – propagační předměty – jako jsou například propisky, diáře, bloky, …
* **Pasivní podplácení** (podplácený) je pak popsáno v písmenu b) téhož ustanovení – je jím chápána situace, kdy subjekt žádá nebo si dá slíbit či přijme prospěch od soutěžitele. Zde je okruh subjektů, kteří mohou být rušiteli v rámci pasivního podplácení mnohem užší a jedná se pouze o ty subjekty, které jsou pod písmenem b) vyjmenovány – člen statutárního či jiného orgánu jiného soutěžitele, osoba v pracovním poměru k jinému soutěžiteli.

**9. Právo proti nekalé soutěži II (zlehčování, nepřípustná srovnávací reklama, porušení obchodního tajemství, dotěrné obtěžování, ohrožení zdraví a životního prostřední, ochrana proti nekalé soutěži).**

**f)** **zlehčování**

─ o jiném či jeho produktech uvádí nepravdivý údaj způsobilý mu přivodit újmu – lze tak dokonce učinit i rozšiřováním *pravdivých údajů*, pokud jsou schopny přivodit újmu

**h)** **porušení obchodního tajemství** („které může být využito v soutěži“)

**i)** **dotěrné obtěžování**

─ sdělování údajů o soutěžiteli, zboží/službách, nabídka produktů, kdy si adresát zjevně takovou činnost nepřeje; sdělování reklamy (kdy jsou utajeny údaje o možném kontaktu chybí údaj jak ukonči t reklamu) zpřísnění podmínek pro reklamu sdělovanou el. poštou

**j)** **ohrožení zdraví a životního prostředí**

# ─ vyrábí / uvádí na trh nebo poskytuje výkony, které mohou ohrozit zájem na ochraně zdraví nebo ŽP, aby tak získal prospěch na úkor jiného soutěžitele / zákazníka **Zlehčování**

**§ 2984 OZ**(1) Zlehčováním je jednání, jímž soutěžitel uvede nebo rozšiřuje o poměrech, výkonech nebo výrobku jiného soutěžitele nepravdivý údaj způsobilý tomuto soutěžiteli přivodit újmu.(2) Zlehčováním je i uvedení a rozšiřování pravdivého údaje o poměrech, výkonech nebo výrobku jiného soutěžitele, pokud jsou způsobilé tomuto soutěžiteli přivodit újmu. Nekalou soutěží však není, byl-li soutěžitel k takovému jednání okolnostmi donucen (oprávněná obrana).

Zlehčování se řadí mezi soutěžní agrese, má většinou ekonomické důvody, ale nejsou vyloučeny ani iracionální důvody pro zlehčování. V tomto nekalosoutěžním jednání se poukazuje na nedostatky konkurenta, čímž se snaží zajistit sám sobě lepší postavení v rámci trhu. Zákon rozeznává 2 formy zlehčování: zlehčování nepravdivými údaji a zlehčování pravdivými údaji.[[12]](http://wiki.iurium.cz/w/Zvl%C3%A1%C5%A1tn%C3%AD_skutkov%C3%A9_podstaty_nekal%C3%A9_sout%C4%9B%C5%BEe#cite_note-12)

* **Zlehčování nepravdivými údaji** je popsáno v odstavci 2. §2984. Tato forma zlehčování má velmi blízko ke klamavé reklamě. U obou podstat dochází k šíření informací, které neodpovídají skutečnosti. V rámci zlehčování dochází k očerňování jiného soutěžitele – konkurenta (u klamavé reklamy dochází spíše k sebechvále soutěžitele). Zlehčovatelem může být dle zákona pouze soutěžitel. Zlehčující údaje se musejí týkat poměrů, výkonů či výrobků jiného soutěžitele. Podobně jako u jiných skutkových podstat nekalé soutěže postačuje možnost vzniku újmy, ale zároveň je nutné, aby uvedení či rozšiřování údajů skutečně bylo způsobilé přivodit tuto újmu.
* **Zlehčování pravdivými údaji** je uvedeno v odstavci 2., na rozdíl od první situace, jsou zde uváděny a rozšiřovány pravdivé údaje. Podstatný rozdíl mezi oběma odstavci spočívá i ve využité spojky, zde je užita spojka „a“ tedy nekalosoutěžní jednání nebude pouze jednorázové uvedení pravdivého údaje, je nutné, aby tento údaj byl i dále šířen. Především u uvádění a šíření pravdivých údajů je třeba posuzovat i okolnosti a souvislosti, aby bylo možné toto chování označit jako nekalosoutěžní.[[13]](http://wiki.iurium.cz/w/Zvl%C3%A1%C5%A1tn%C3%AD_skutkov%C3%A9_podstaty_nekal%C3%A9_sout%C4%9B%C5%BEe#cite_note-13)

# **Porušení obchodního tajemství**

**§ 2985 OZ**Porušením obchodního tajemství je jednání, jímž jednající jiné osobě neoprávněně sdělí, zpřístupní, pro sebe nebo pro jiného využije obchodní tajemství, které může být využito v soutěži a o němž se dověděla) tím, že mu tajemství bylo svěřeno nebo jinak se stalo přístupným na základě jeho pracovního poměru k soutěžiteli nebo na základě jiného vztahu k němu, popřípadě v rámci výkonu funkce, k níž byl soudem nebo jiným orgánem povolán, nebob) vlastním nebo cizím jednáním příčícím se zákonu.

[Obchodní tajemství](http://wiki.iurium.cz/w/Obchodn%C3%AD_tajemstv%C3%AD) je definováno v občanském zákoníku v § 504, kde je řečeno, že obchodní tajemství tvoří konkurenčně významné, ocenitelné, určitelné a běžně nedostupné skutečnosti související se závodem, kdy jejich vlastník zajišťuje ve svém zájmu tyto skutečnosti tají. Soutěžní předstih lze totiž získat mimo jiné i informační předstihem, z toho důvodu soutěžitelé mnohé informace tají před konkurenty. Ocenitelnost obchodního tajemství je velmi náročná, především proto, že mnohé informace nabývají své hodnoty až v budoucnu, jiné zase poměrně rychle svou hodnotu ztrácejí. Obchodní tajemství může bát chráněno mnohými nástroji například [patenty](http://wiki.iurium.cz/index.php?title=Patent&action=edit&redlink=1).

Ochrana [vlastníka](http://wiki.iurium.cz/index.php?title=Vlastnictv%C3%AD&action=edit&redlink=1) obchodního tajemství je dvojí:

* **Absolutní ochrana** – ochrana vlastnického práva
* **Relativní ochrana** (nekalosoutěžní) – upravena v §2988 a 2989 OZ

Aby skutečně došlo k naplnění skutkové podstaty porušení obchodního tajemství je třeba aby byly splněny 3 podmínky:

* Jednající jiné osobě neoprávněně sdělí, zpřístupní či využije obchodní tajemství
* Obchodní tajemství může být využito v soutěži
* Jednající se o obchodním tajemstvím dozvěděl jedním ze způsobů uvedených pod písmeny a) a b) §2985 OZ

Bývá těžké v praxi prokázat v jaké míře získal rušitel poznatky z obchodního tajemství, převážně se to týká situací, kdy je skončen [pracovní poměr](http://wiki.iurium.cz/w/Pracovn%C3%AD_pom%C4%9Br) se zaměstnancem, který znal obchodní tajemství. V takových případech je doporučeno uzavírat [konkurenční doložku](http://wiki.iurium.cz/index.php?title=Konkuren%C4%8Dn%C3%AD_dolo%C5%BEka&action=edit&redlink=1).

# **Ohrožení zdraví nebo životního prostředí**

**§ 2987 OZ**Ohrožení zdraví nebo životního prostředí je jednání, jímž soutěžitel zkresluje podmínky hospodářské soutěže tím, že provozuje výrobu, uvádí na trh výrobek nebo provádí výkon ohrožující zájem na ochraně zdraví nebo životního prostředí chráněný zákonem, aby tak získal pro sebe nebo pro jiného prospěch na úkor jiného soutěžitele nebo zákazníků.

Tato skutková podstata cílí na způsoby agresivního jednání, které je zvlášť zavrženihodné a týká se zdraví a životního prostředí. [Zákonodárce](http://wiki.iurium.cz/index.php?title=Z%C3%A1konod%C3%A1rce&action=edit&redlink=1) se snažil vypíchnout tuto skutkovou podstatu a poukázat na tuto problematiku, jelikož i bez zakotvení ve speciální skutkové podstatě nekalé soutěže by bylo možné uskutečňovat ochranu v této oblasti za pomoci soukromoprávních institutů.

Tato skutková podstata má nejen povahu agresivní, ale i parazitickou. Formulací „ohrožující zájem“ je možno postihovat nejen skutky, kdy dojde ke způsobení škody na zdraví nebo životním prostředí, ale i případy, kdy dojde pouze k jejich ohrožení – jedná se tedy o ohrožovací delikt. Taktéž zde není třeba úmysl způsobit škodu, postačuje, že jednání je způsobilé přivodit újmu

**Právní ochrana proti nekalé soutěži**

─ soukromoprávní prostředky **zdržovací a odstraňovací nárok, náhrada škody, zadostiučinění**

─ otázka zadostiučinění – NS: *„Zaplacení zadostiučinění by mělo pro rušitele představovat určitou finanční újmu, která má vyrovnat porušenou rovnováhu v postavení rušitele a nekalou soutěží dotčené osoby.“*

**10. Právo proti omezování hospodářské soutěže.**

2 : Soutěžní právo –obecně  
•Hospodářská soutěž‒Právní definice•Není. Jen lehký náznak v §2972 OZ‒Ekonomická definice. Zejm. trojice znaků•1. Více soutěžitelů•2. Totožný cíl zájmu•3. Rivalita při dosahování tohoto cíle•Soutěžní vztah‒Relativní aspekt hospodářské soutěže‒Nepostačuje obecná účast v soutěži. Nutná účast na soutěžním vztahu; tu je ale třeba posuzovat v širších souvislostech (SD EU C-83/09, Kronoply)

3: Právo proti omezování soutěže•Existenční ochrana soutěže•Právní úprava (výběr nejdůležitějších pramenů)‒Právo EU•SFEU, čl. 101 až 109•Nař. Rady (ES) č. 1/2003 o provádějí pravidel hospodářské soutěže stanovených v čl. 81 a 82 Smlouvy (dnes: čl. 101 a 102 SFEU)•Nař. Rady (ES) č. 139/2004 o kontrole spojování podniků‒Právo ČR•Zák. č. 143/2001 Sb., o ochraně hospodářské soutěže

3 : Právo proti omezování soutěže•Základní pojmy‒Soutěžitel (právo ČR)/ podnik (právo EU)•Hospodářská jednotka; bez ohledu na právní postavení n. způsob financování•Intra-enterprisedoktrína‒Relevantní trh•Stanovení hranic hospodářské soutěže. Vytvoření rámce uplatňování soutěžní politiky•Hledisko zeměpisné a výrobkové‒Tržní síla•Schopnost vyloučit n. omezit soutěž

3 : Právo proti omezování soutěže•Skutkové podstaty‒Společná zejm. tržní síla způsobilá narušit soutěž‒Rozlišovány zpravidla čtyři•Zakázané dohody•Zneužití dominantního postavení•Ekonomická koncentrace•Veřejné podpory‒Zkoumání skutkových podstat•Dohod soutěžitelů a zneužití dominantního postavení –ex post•Spojení soutěžitelů a veřejných podpor –ex ante

3 : Právo proti omezování soutěže•Aplikace práva proti omezování soutěže‒Pravomoc•Práva EU –Komisí EU a ÚOHS (tím jen čl. 101 a 102 SFEU)•Práva ČR –ÚOHS ‒Vztah úprav v případě, kdy jednání dle čl. 101 n. 102 mohou ovlivnit obchod mezi členskými státy•Nař. Rady (ES) č. 1/2003•Použití národní úpravy národním orgánem nesmí vést ‒K dovolení toho, co zakazují čl. 101 n. 102 SFEU‒K zákazu toho, co dovolují čl. 101 n. 102 SFEU

3 : Právo proti omezování soutěže•1. Zakázané dohody‒Úprava v právu ČR vychází z §3 an. ZOHS; v právu EU zčl.101 SFEU‒Konstrukce•Generální klauzule•Demonstrativní výčet•Výjimky‒Takové dohody jsou stiženy administrativními sankcemi, sankcí neplatnosti od počátku a příp. i náhradou škody

3 : Právo proti omezování soutěže•2. Zneužití dominantního postavení‒Úprava v právu ČR vychází z §10 an. ZOHS; v právu EU zčl. 102 SFEU‒Konstrukce•Generální klauzule•Demonstrativní výčet•Nejsou výjimky‒Takové postavení s sebou nese zvláštní odpovědnost vyplývající z potenciálu dominanta způsobit újmu

**11. Práva k nehmotným statkům při podnikání – výsledky tvůrčí duševní činnosti (vynález, užitný vzor, průmyslový vzor, topografie polovodičového výrobku, odrůda rostlin, a zlepšovací návrh).**   
  
**2. OBCHODNÍ TAJEMSTVÍ A KNOW-HOW**

─ **OT** právně vymezeno v **§ 504 OZ** šesti pojmovými znaky (kumulativně): skutečnosti, které:

· **souvisí se závodem** (pro podnikání relevantní)

· **konkurenčně významné**

· **ocenitelné**

· **určitelné** (lze je identifikovat např. v dokumentaci)

· **utajené** (nejsou běžně dostupné v příslušných obchodních kruzích; postačuje *reletivní utajení*)

· utajení musí být **vlastníkem v jeho zájmu zajištěno odpovídajícím způsobem** (sejf, omezený přístup,..)

─ nositel obchodního tajemství OZ = **vlastník** (nikoli „podnikatel“)

─ utajované skutečnosti uplatňované ***ve všech aspektech podnikání*** + pro podnikání vlastníka ***podstatné***

─ ze zařazení mezi nehmotné věci plyne ochrana instituty **vlastnického práva** avšak komplikované použití všech ochranných prostředků (např. vznik stejného obchodního tajemství u dvou subjektů nezávisle na sobě  oba jsou vlastníci), navíc by tu byla silnější ochrana méně významného práva (než např. u patentu)  lze uvažovat o pouhém **právu držby informací**

─ + zvl. skutková **podstata nekalé soutěže porušení obchodního tajemství** ochrana relativní a užší (tj. inter partes + OT využito pouze v hosp. styku) než oproti absolutnímu právu; v něčem ale širší: může ho uplatnit i licenční nabyvatel, tj. nevlastník

─ porušení OT = jednající jinému neoprávněně sdělí/zpřístupní či pro sebe či jiného využije

─ **know-how**= *nepatentované zkušenosti a jiné poznatky, které jsou v soukromém zájmu utajovány* není jasně vymezeno, často jako synonymum k „obchodnímu tajemství“, ale širší ( musí splňovat 3 znaky: **utajené, podstatné** pro provozování závodu a **určitelné**); mohou být chráněny max. z generální klauzule nekalé soutěže, popř. držba informace

─ **OT & know-how ve smlouvách**  může být smluvně poskytováno dalším osobám

- když je hlavním plněním = **smlouva o know-how** („nepravá licence“) ↪ buď jen relativní právo OT užívat (≈obdoba nevýhradní LS), nebo na něj OT převést (≈ obdoba výhradní LS)

- nebo součástí smlouvy o převodu práv (např. v rámci kupní smlouvy převádějící patent)

- nebo součástí smlouvy o dílo, o franšíze, distribuci, výzkumu a vývoji apod.

- „opční smlouva“ – nabyvatel se za odměnu s utajovaným OT/know-how (pod hrozbou sankce za vyzrazení) seznámí a má čas se rozhodnout, zda jej ne/přijme (cena za licenci se pak sníží o cenu opce)

─ veřejnoprávní ochrana OT **§ 248 TZ** jako úmyslný čin porušení předpisů o hosp. soutěži

─ jiné typy utajovaných údajů: důvěrné informace při sjednávání smlouvy, povinnost důvěrnosti v urč. funkcích (auditoři, advokáti, atp.), ochrana osobních údajů, konkurenční doložka (max. na 5 let X v PP 1 rok + náhrada), utajované informace (z. o ochraně utaj. info, o bezpečnosti ČR, o Policii ČR, o BIS, o zpravodaj. službách…)

**3. PRÁVA PRŮMYSLOVÉHO VLASTNICTVÍ**

─ **princip teritoriality** právní ochrany vyžaduje sbližování národních úprav prům. vlastnictví  časté mezinárodní úmluvy v oblasti průmyslového vlastnictví

─ ↪ hlavní: **Pařížská unijní úmluva** na ochranu prům. vlastnictví; dále důležitost **WIPO** – Světová organizace duševního vlastnictví (např. *Bernská úmluva o ochraně autorských děl*+ založení M Úřadu DV);

↪ **TRIPS** – Dohoda o obchodních aspektech práv duševního vlastnictví (přijata v rámci WTO)

· **výsledky tvůrčí duševní činnosti**

*1.* ***vynález***

─ vynález je chráněn **patentem**, který je v ČR udělován **Úřadem průmyslového vlastnictví** (ÚPV)

─ znaky vynálezu způsobilého k patentové ochraně:

─ nový – není veřejně dostupný a není součástí stavu techniky

─ výsledek vynálezecké činnosti – musí se jednat o určitý vyšší nápad

─ průmyslově využitelný (ne: diagnostika, ošetřování lids./zvíř. těla)

─ patenty se neudělují na vynálezy, jež se příčí dobrým mravům nebo veřejnému pořádku

─ **podnikový vynález** – vytvořen původcem ke splnění úkolu z prac. poměru  původce je povinen o vytvoření podnikového vynálezu ZV neprodleně informovat (právo patentu přechází na ZV); původci však zůstává *právo na přiměřenou ochranu* (může do 3 měs. přihlásit, nepřihlásí-li jej ZV)

─ ochrana na základě **přihlášky na ÚPV**, od níž se odvíjí **právo přednosti (priorita)**

─ ↪ obsahem přihlášky musí být **patentový nárok** – v něm předmět, pro který se požaduje ochrana

─ ÚPV – 2 typy průzkumu – předběžný (formální nedostatky, pak ÚPV zveřejní přihlášku 18 měsíců od vzniku priority > to umožní připomínky) a úplný (na žádost navrhovatele či jiné osoby, max. 36 měsíců od vzniku priority) > patentový rejstřík

─ patent platí po dobu **20 let od podání přihlášky** (placení udržovacího poplatku)

─ **omezení účinku patentu**: vyčerpání práv (první uvedení na trh, nelze pak zakázat přeprodej), zákonné licence (patent lze využít i bez souhlasu a náhrady: v dopravních prostředích – lodě, letadla, experimentální účely, neobchodní účely, individuální příprava léku na předpis)

─ **dodatkové ochranné osvědčení**: prodloužení patentu o dobu mezi podáním přihlášky a registrací u státního orgánu pro uvedení na trh (u léčiv, přípravky pro ochranu rostlin); max. na 5 let

─ **převod patentu**: KS + intabulace > účinný až zápisem do patentového rejstříku

─ pís. prohlášení **o veřej. nabídce licence** – vyznačí se v rejstříku (vynález může užít, kdo na ni přistoupí), udržovací poplatky se platí pak jen poloviční

─ **nucená licence** – nikdy ÚPV neudělena, zájemce může žádat o uzavření LS, nevyužívá-li vlastník bezdůvodně vynález (ne dříve než 4 roky od přihlášky či 3 roky od udělení patentu)

─ mezin. **Úmluva o udělování evropských patentů** Evropský patentový úřad (EPÚ) [≠ orgán EU]  jedna evropská přihláška  2 fáze řízení: *evropská* před EÚP a *národní* před úřady jednotl. států

─ nově má být: **evropský patent s jednotným účinkem** bude EPÚ vydávat jen pro zúčastněné státy EU na základě „patentového balíčku“ (nařízení o jednotné patentové ochraně + nařízení o překladech + MS o Jednotném patentovém soudu – neratifikována)

2. ***užitný vzor***

─ technicky méně významné řešení, které je nové, přesahuje rámec pouhé odborné dovednosti a je průmyslově využitelné („malý vynález“)

─ právní ochrana je udělena na základě zápisu do rejstříku užitných vzorů u ÚPV na dobu 4 let s 3letým prodlužováním (**max. 10 let**)

─ řízení rychlé, proveden po formálním přezkumu

3. ***průmyslový vzor***

─ vzhled výrobku nebo jeho části spočívající ve znacích linií, obrysů, barev, tvaru, struktury nebo materiálů výrobku samého nebo jeho zdobení představuje estetické aspekty designu

─ způsobilý k ochraně, je-li **nový** a má-li **individuální podobu** zápisem do rejstříku prům. vzorů u ÚPV na dobu 5 let, kterou lze max. 4x obnovit  max. 25 let

─ nevztahuje se na znaky, kt. jsou předurčeny jeho technickou funkcí (např. závit objímky u žárovky)

─ nařízení ES o ochraně průmyslových vzorů Společenství – stačí zápis na Úřadu EU pro duševní vlastnictví (EUIPO) (Alicante) na základě 1 přihlášky > pro všechny země EU

4. ***topografie polovodičového výrobku*** (čipu) – zobrazení znázorňující trojrozměrné uspořádání vrstev – max. na dobu 10 let a to poprvé od chvíle, kdy byla veřejně obchodně využita

5. ***odrůda rostlin*** – novost, odlišnost, uniformita a stálost *Ústřední kontrolní a zkušební zemědělský ústav* – max. 25-30 let

6. ***zlepšovací návrh***  
  
**4. VYMÁHÁNÍ PRÁV PRŮM. VLASTNICTVÍ**

─ **z. č. 221/2006 Sb., o vymáhání práv z průmyslového vlastnictví**: osobou oprávněnou vymáhat je **vlastník/ /majitel práva** + nabyvatel licence (se souhlasem vlastníka, po 1 měsíci od oznámení i bez souhlasu)

─ v ČR v 1. stupni rozhoduje výlučně **Městský soud v Praze** (specializ. 3členné senáty; „patentový soud“)

─ ↪ oprávněný se může domáhat **práva na náhradu škodu, vydání bezdůvodného obohacení** nebo přiměřené zadostiučinění za **nemajetkovou újmu** ( v utrpěné výši, či soud paušálně: 2x obvyklého licen. poplatku)

─ může jej zastupovat patentový zástupce (seznam pat. zástupců, Komora pat. zástupců, zákon o pat. zástupcích)

**12. Práva k nehmotným statkům při podnikání – ochranná označení (ochranná známka, označení původu a zeměpisné označení).**

**1.POJEM, SYSTÉM, PRÁVNÍ ÚPRAVA A ZÁSADY PRÁV K NEHMOTNÝM STATKŮM**

─ **pojem**

- **nehmotné statky** = výsledky duševní činnosti (myšlenky, ochranná označení či pověst), které jsou natolik významné, že jsme se rozhodli je objektivním právem upravit  subj. práva: právní ochrana

- je třeba odlišovat nehmotný statek (vynález) od subjektivního práva k němu (patent – soubor práv)

- **duševní vlastnictví** = soubor nehmotných statků

- ↪ právo (k) duševnímu vlastnictví = jejich objektivní právní úprava *nebo*: subjektivní práva k nim

- X osobnostní (přirozená práva) = nehmotné statky, kt. nejsou předmětem duševního vlastnictví

─ **systém práva duševního vlastnictví**

- a) ***autorské právo*** (autorská práva k autorským dílům)

- b) ***právo k průmyslovému vlastnictví***

i. *výsledky tvůrčí činnosti v oblasti hospodářské* (vynálezy, užitné a průmysl. vzory,…)

ii. *ochranná označení* (ochranné známky, označení původu a zeměpisná označení)

iii. *nehmotné statky nechráněné zvláštní úpravou* (obchodní tajemství, know-how, goodwill)  tato skupina je chráněna pomocí **mimosmluvního civilního deliktu nekalé soutěže**

(nekalá soutěž dle teorií: součást prům. vlastnictví X související nástroj jeho ochrany X součást i soutěžního práva)

- LZPS: čl. 34 práva k výsledkům tvůrčí činnosti, čl. 11 vlastnictví, čl. 15 svoboda umělecké, vědecké tvorby, čl. 26 svoboda podnikání

- VP ochrana: TZ: § 268 (porušení práv k ochr. známce a jiným ozn., § 269 (porušení chráněných prům. práv

- správní právo: přestupky, jiné správní delikty (padělky,…)

- ↪ vznik práv prům. vlastnictví má povahu **veřejnoprávního** rozhodnutí ÚPV ve správním řízení X ochrana porušení těchto práv třetí osobou má povahu **soukromoprávní** (nerealizuje se VP postih)

─ **zásady práva duševního vlastnictví**

- **zásada teritoriální právní úpravy** – ochrana v daném státě má právní účinky jen v jeho rámci

- **absolutní a výlučné subjektivní právo** – ochrana na daném území proti všem (nehmotný statek může v prům. vlastnictví vytvořit nezávisle i další osoba X autorské dílo (krom PC programu, databáze)

> ochrana vzniká až udělením příslušným státním orgánem  zápisné = veřejnoprávní akt

- **princip priority přihlášky** (od podání, v někt. zemích výjimečně od počátku užívání, jde-li o notorietu)

- **absolutní a objektivní celosvětová novost** –je potřeba pro udělení ochrany

- **omezení doby ochrany** výsledků tvůrčí činnosti(x ochranná označení: ochrana na dobu neomezenou)

- výsledek tvůrčí činnosti může dle právního řádu ČR vytvořit jen **FO – původce** (autorský z.: autor)

- nehmotné statky se **užíváním neopotřebují**, zkušeností se **obohacují** (ale mohou i zastarat), **nedělí se**, mají vlastnost tzv. **potencionální ubikvity** – mohou existovat na více místech současně  
  
· **ochranná označení**

1. ***ochranná známka***

- jakékoli označení schopné grafického znázornění, pokud je způsobilé odlišit výrobky nebo služby jedné osoby od výrobků nebo služeb jiné osoby

- podle vzhledu je lze členit na slovní, slovní grafické, obrazové, kombinované, prostorové

- na území ČR máme 4 formy právní ochrany OZ:

─ *zápisem v rejstříku OZ u ÚPV po dobu 10 let s možností na 10 let prodloužit (opak.)*

─ *zápisem v rejstříku ochranných známek EU přihláškou u EUIPO (doba stejná)*

─ *mezinárodním zápisem v rejstříku u M Úřadu DV (doba stejná) – přihl. u nár. úřadu*

─ *užíváním ****všeobecně známá známka*** *(podle PUÚ, TRIPS)*

- OZ je jako nehmotná věc **předmětem vlastnictví**; je-li zapsaná ®

- ↪ platí pro stejné nebo podobné výrobky nebo služby **X OZ s dobrým jménem** nelze použít ani pro jiný druh zboží nebo služeb

- OZ musí mít **rozlišovací způsobilost** (nemůže se jednat o slovo jako *jablko* pro podnikání s jablky)

- do 3 měsíců po zveřejnění ve Věstníku může kdokoliv podat připomínky

- **kolektivní OZ** je způsobilá rozlišovat výrobky či služby **celé skupiny podnikatelů**

2. ***označení původu a zeměpisné označení***

- **označení původu** – název oblasti, nebo místa země, odkud zboží pochází, jehož vlastnosti jsou výlučně nebo převážně dány zvláštními přírodními i lidskými faktory zeměpisného prostředí a výroba probíhá ve vymezeném prostředí

- **zeměpisné označení** – název území používaný k označení zboží pocházejícího z tohoto území, jestliže má určitou kvalitu, pověst či jiné vlastnosti (X údaj o provenienci)

- proti falešnému a klamavému užití se lze bránit jen ochranou proti nekalé soutěži

- ochrana  zápis do rejstříku u ÚPV na dobu **časově neomezenou**

- žádost podává **sdružení výrobců či zpracovatelů**; zapsané označení původu i zeměp. označení může využívat každý, kdo na území vyrábí… i když není v seznamu sdružení

3. ***obchodní firma*** a ***jméno nezapsaného podnikatele*** (ochrana jako při nekalé soutěži)

**13. Státní podnik a specifika majetkové účasti státu v jiných podnikatelských subjektech.**   
• Obecně.

‒ Dvojí postavení státu v oblasti podnikání: stát jako regulátor a stát jako účastník.

‒ Předpisy týkající se druhého postavení státu – obecně: předpisy soukromého práva, předpisy veřejného práva upravující podmínky podnikání, předpisy veřejného práva upravujícím nakládání s veřejným majetkem.

‒ Předpisy týkající se druhého postavení státu – obecně: pro státní podnik zejm. zák. č. 77/1997 Sb., o státním podniku; pro účast státu v podnikatelských subjektech zejm. zák. č. 219/2000 Sb., o majetku České republiky a jejím vstupování v právních vztazích.

• Státní podnik.

‒ Právní úprava.

‒ Pojem státního podniku.

‒ Pojmy majetek podniku, jmění podniku, kmenové jmění podniku, určený majetek podniku.

‒ Zakladatel podniku: kdo jím je a kdo vykonává jeho práva a povinnosti.

‒ Orgány podniku.

‒ Založení a vznik podniku.

‒ Zrušení, likvidace a zánik podniku.

• Účast státu v jiných podnikatelských subjektech.

‒ Obchodní společnosti.

‒ Ústavy, nadace nebo nadační fondy.

‒ Družstva (stát se účastnit na jejich založení, vstupovat do nich nebo nabývat účast v nich převodem podílu nemůže).

‒ Spolky a zájmová sdružení právnických osob.

• Členství státních zaměstnanců v řídících nebo kontrolních orgánů právnických osob provozujících podnikatelskou činnost (viz § 81 odst. 1 služebního zákona).

• Účast státu v societních (tj. bezsubjektních) útvarech.

‒ Stát se nemůže sdružit do společnosti (společnosti občanského práva) a nemůže uzavřít smlouvu o tiché společnosti.  
   
Státní podnik: - nemá vlastní majetek, hospodaří s majetkem státu, zakladatelem je stát - založení se uskuteční zakládací listinou - orgány: ředitel – je jmenován a odvoláván ministrem nebo vládou dozorčí rada - vzniká dnem zápisu do OR - zákaz konkurence v oboru pro ředitele i členy dozorčí rady - obchodním majetkem je souhrn věcí, práv a jiných majetkových hodnot státu, s nimiž má podnik právo hospodařit. - podnik odpovídá za závazky svým majetkem - zrušení: s likvidací nebo bez likvidace

**1 Státní podniky**

Státní podnik je upraven **zákonem č. 77/1997 Sb., o státním podniku.**

Většina státních podnikú byla v minulých letech změněna na akciové společnosti, takže jich zbývá jen velmi málo – např. Česká pošta, s. p., Státní tiskárna cenin, s. p., Lesy České republiky, s. p. ….

Právní formu je možno označit zkratkou „s. p.“.

**1.1 Zakladatelé**

Zakladatelem státního podniku je **stát**, konkrétně jeho jménem příslušné **ministerstvo** po předchozím souhlasu vlády.

Podnik se zakládá **zakládací listinou**.

Zakládací listina musí obsahovat: označení ministerstva, které vykonává funkci zakladatele, obchodní jméno a sídlo zakládaného podniku, hlavní předmět podnikání, výši kmenového jmění, určení ředitele a jeho oěřený podpis, počet členů dozorčí rady a další údaje, které stanoví zákon.

**1.2 Vznik podniku**

Státní podnik vzniká **dnem zápisu do obchodního rejstříku.**

Vzniku podniku předchází jeho založení, které zajišťuje příslušné ministerstvo.

**1.3 Zdroj kapitálu**

Státní podnik nemá v začátku vlastní majetek, ale **má právo hospodařit s** **majetkem státu,** který je určen v zakládací listině.

Hospodařením se svěřeným majetkem státu si státní podnik vyváří svůj obchodní majetek.

**1.4 Statutární orgán**

Statutárním orgánem státního podniku je **ředitel.**

Ředitel **řídí činnost podniku** a rozhoduje o všech jeho záležitostech, kromě těch které jsou zákonem vyhrazeny do působnosti zakladatele.

Ředitel je **jmenován a odvoláván ministrem** (pokud si toto právo nevyhradí vláda).

Ředitel jmenuje a odvolává své zástupce, ti se zapisují do obchodního rejstříku.

Ředitel vydává vnitřní organizační řád podniku.

**1.5 Kontrolní orgán**

Kontrolním orgánem státního podniku je **dozorčí rada**.

Dozorčí rada schvaluje zásadní otázky rozvoje podniku, projednává výroční zprávu, dohlíží na činnost ředitele a vykonává řadu dalších činností podle zákona.

Členové dozorčí rady jsou jmenování **z řad nezávislých odborníků**, ekonomů, vědecko-technických pracovníků, pracovníků bank a zástupců pracovníků podniku.

Dozorčí rada musí mít **alespoň 3 členy**. 1/3 členů tvoří zaměstnanci podniku, kteří jsou voleni a odvoláváni zaměstnanci podniku a 2/3 členů jmenuje a odvolává zakladatel.

Členem dozorčí rady nemůže být ředitel podniku ani jeho zástupci.

**1.6 Ručení**

Za své závazky ručí podnik **svým obchodním majetkem** s výjimkou majetku určeného v zakládací listině.

Státní podnik **neručí za závazky státu** a **stát neručí za závazky podniku** (pokud tak nestanoví zákon).

**1.7 Dělení zisku**

Z čistého zisku vytváří státní podnik povinně dva fondy:

* rezervní fond,
* fond kulturních a sociálních potřeb.

**Rezervní fond** je určen ke krytí ztrát a rizik a k financování výkyvů v hospodaření podniku.

**Fond kulturních a sociálních potřeb** je určen na financování potřeb zaměstnanců (příspěvky na stravování, rekreaci ...), hospodaření s ním se řídí Vyhláškou Ministerstva financí č. 114/2002 Sb., o fondu kulturních a sociálních potřeb.

Státní podnik může vytvářet i další - nepovinné fondy.

**1.8 Zdanění příjmů**

Státní podnik odvádí **daň z příjmu právnických osob**.

**1.9 Zánik podniku**

Státní podnik zaniká **dnem výmazu z obchodního rejstříku.**

Zániku státního podniku předchází jeho zrušení (s likvidací nebo bez likvidace), o kterém rozhoduje zakladatel pouze po předchozím souhlasu vlády

* **právnická osoba provozující podnikatelskou činnost s majetkem státu,**

**vlastním jménem a na vlastní odpovědnost**

* **upraveno zákonem č. 77/1997 Sb., subsidiárně NOZ (právnické osoby)**
* **státní podnik ≠ národní podnik (př. Budějovický budvar)**

**Základní charakteristiky státního podniku:**

* ■
* ■**založená za účelem plnění strategických, hospodářských, společenských, bezpečnostních nebo dalších zájmů státu**
* ■**právnická osoba na pomezí soukromého a veřejného práva**
* ■**Podnikatel „podle formy“ (fiktivní podnikatel)**
* ■**státní podnik jako osoba oprávněná z práva hospodařit (nemá vlastní majetek)**
* ■**podnik odpovídá za dluhy „svým“ majetkem**
* ■**podnik neručí za dluhy státu *a vice versa***
* **zřizovatelem (zakladatelem) je stát**

*(funkci zakladatele vykonává příslušné ministerstvo – zvláštní charakter má Ministerstvo obrany – činnosti k obraně státu)*

* **k založení státního podniku je nezbytný předchozí souhlas vlády**
* **při založení se sepisuje zakládací listina (ministerstvo) s úředně ověřeným podpisem a podává návrh na zápis do obchodního rejstříku**
* **den zápisu do OR = den vzniku** (návrh podává zakladatel):
  + Nutno přiložit: (i) zakládací listinu, (ii) souhlas vlády, (iii) doklad o ocenění majetku
* **den výmazu z OR = den zániku**

**Majetková sféra:**

* ■**stát vkládá na začátku podnikání kmenové jmění kapitál** (peněžní i nepeněžní) – lze jej zvýšit z majetku nabytého za trvání podniku, případně i snížit (pravidla na ochranu věřitelů)
* ■
* ■**majetek podniku vs. určený majetek podniku** (ZL + zápis do OR) – kontrolní oprávnění zakladatele vůči majetku (bez souhlas neplatné)
* ■
* ■**o zrušení** (po předchozím souhlasu vlády)**, fúzi** (sloučením / splynutím) **splynutí, rozdělení rozhoduje zakladatel – stát (**platí princip jediné právní formy): (i) jde o přechod činnosti (zaměstnanci přechází), (ii) přechod jmění (univerzální právní nástupnictví)
* ■**zisk je rozdělován v rámci podniku**

(rezervní fond, FKSP, fond zakladatele)

* **Ředitel – statutární orgán**
  + **pouze jeden ředitel**
  + **může jmenovat zástupce ředitele**
* **Dozorčí rada – kontrolní orgán**
* **je jmenován do své funkce zakladatelem (ministrem nebo, v případě kdy si to vyhradí, vládou)**
* **řídí podnik** (vydává organizační řád) **a má interně zbytkovou působnost**
* **jedná za podnik navenek**
* **má povinnost jednat s péčí řádného hospodáře** (ale s omezenou odpovědností dle zákoníku práce): odpovídá za vzniklou újmu, povinnost vydat prospěch – pravidlo podnikatelského úsudku // obrácené důkazní břemeno
* **může si jmenovat své zástupce (zastupují ředitele v době jeho nepřítomnosti) –** zapisují se do obchodního rejstříku
* má **zákaz konkurence**
* **dohlíží na hospodaření podniku (právo na informace vůči řediteli)**
* **kontroluje účetnictví, výroční zprávu, rozdělení zisku**
* **tradiční kontrolní oprávnění**
* **může doporučit odvolání ředitele**
* **minimálně 3 členy // + povinná „kodeterminace“ (1/3) – volební řád**
* **členové DR mají povinnost jednat s péčí řádného hospodáře** (ale s omezenou odpovědností dle zákoníku práce): odpovídají za vzniklou újmu, povinnost vydat prospěch // obrácené důkazní břemeno
* mají **zákaz konkurence**

**14. Specifika právního postavení podnikatele v závazkových právních vztazích.**

**OBECNĚ K POSTAVENÍ PODNIKATELE V ZÁVAZKOVÝCH VZTAZÍCH**

─ podnikatel je zákonodárcem považován za **profesionála** je očekávána **vyšší úroveň znalostí, zkušeností a pečlivosti** než u běžných osob – nepodnikatelů

─ ↪ **§ 5 OZ** – v zájmu třetích osob a jejich dobré víry zakotvuje vyšší standard požadované péče pro osoby hlásící se k určitému povolání, či stavu, tedy i pro podnikatele

- **pokud někdo vystupuje jako podnikatel, dává tím najevo, že je v oblasti svého podnikání schopen jednat se znalostí a pečlivostí, která je s touto oblastí podnikání spojena** (nedodržení > domněnka nedbalosti § 2912/2 OZ)

─ specifikum při výkladu PJ § 558 OZ *v právním styku podnikatelů se přihlíží k obchodním zvyklostem zachovávaným obecně, anebo v daném odvětví, ledaže to vyloučí ujednání stran nebo zákon*

─ avšak i mezi podnikateli existuje určitá nerovnost – jak v odborné kvalifikaci a zkušenosti, tak i v hospodářské síle  tuto skutečnost právo reflektuje; rozlišování, zdali jsou na obou stranách závazkových vztahů podnikatelé (B2B), či nikoli (B2C)

─ **obecné zásady v závazkových vztazích podnikatele:**

─ **1) usnadnění obchodního styku**  nabídka reklamou, určení části obsahu obchodní smlouvy odkazem na obchodní podmínky, používání doložek s pevně stanoveným významem (ve vykládacích pravidlech)…

─ **2) zpřísnění požadavků na podnikatele:**

- **a) rozsáhlé informační povinnosti** – plní podnikatel ve vztahu ke třetím osobám  zpřístupnění řady údajů ve veř. rejstřících (OR, ŽR), povinnost uvádět na obchodních listinách zákonem dané údaje

- **b) odepření ochrany** - podnikatele, jako profesionála, **není třeba přiměřeně chránit** nadměrná ochrana by akorát zpomalovala obchodní styk

─ **3) ochrana slabší strany**

- § 433 OZ zákaz využití závislosti slabší strany a dosažení zřejmé a nedůvodné nerovnováhy ve vzájemných P@P stran (např. zdánlivé: ujednání o promlčení sjednané v neprospěch slabší strany)

- § 2898 OZ nelze předem vyloučit či omezit právo slabší strany na náhradu jakékoli újmy (zdánlivost)

- vztah podnikatel-spotřebitel + vztah podnikatel-podnikatel

**1. OBCHODNÍ ZVYKLOSTI – NÁSTROJ USNADNĚNÍ OBCHODNÍHO STYKU**

─ jeden z nástrojů usnadnění obchodního styku **obchodní zvyklosti**

─ ↪ jedná se o ustálená pravidla, která jsou dodržována účastníky obchodních vztahů a mohou mít různý dosah  některá pravidla jsou uplatňována všeobecně v obchodě, jiná jen v některém odvětví/druhu zboží/území

─ obchodní zvyklosti mohou plnit dvojí funkci:

- i) sloužit jako **vykládací pravidlo** – § 558 (2) první věta OZ *v právním styku podnikatelů se přihlíží k obchodním zvyklostem zachovávaným obecně, anebo v daném odvětví, ledaže to vyloučí ujednání stran nebo zákon*

- ii) **určovat P@P** podnikatelů - § 558 (2) druhá věta OZ *není-li jiné ujednání, platí, že obchodní zvyklost má přednost před ustanovením zákona, jež nemá donucující účinky (= před dispozitivními ustanoveními OZ)* (1. nesmí odporovat kogentní normě, 2. nesmí být vyloučena)

- ↪ pokud to ujednání podnikatelů vyloučí, tak se podnikatel může dovolávat obch. zvyklostí, jen prokáže-li, že je druhý podnikatel znal či musel znát a s postupem podle nich byl srozuměn

─ příklad zvyklosti – doba splatnosti kupní ceny při dodání určitého zboží (např. staveb. materiálu) je 3 týdny

─ **obchodní zvyklostí se však nemůže stát porušování zákona** (NS ČR, 2011)

**2. ZPŘÍSNĚNÍ POŽADAVKŮ KLADENÝCH NA PODNIKATELE**

**A) Informační povinnosti:**

─ důležitá je **transparentnost** protistrana je oprávněna vědět, kdo je za podnikatele oprávněn jednat a v jakém rozsahu, dále informace o hosp. situaci podnikatele a další údaje > povinnost zápisu do OR/ŽR

─ povinnost uvádět na **obchodních listinách** (obchodní dopisy, objednávkové listy, faktury a smlouvy) údaje o **jménu** a **sídle** (+ skutečnost o tom, že je zapsán v OR + pokud má svůj identifikační údaj – IČO)

─ zákon podnikatelům neukládá povinnost mít internetové stránky **X** ZOK**:** AS a družstva

─ ↪ pokud si podnikatel zřídí internetové stránky, musí zde uvádět stejné údaje, jako na obchodních listinách

─ ↪ nečiní-li tak může mu být udělena **pokuta**, popř. zákaz činnosti

**B) Odepření ochrany:**

─ nemožnost dovolávat se zrušení smlouvy pro **neúměrné zkrácení** **či** neplatnosti smlouvy **u** **lichvy** (§ 1797 OZ)

─ **dlužnická solidarita** **podnikatelů**  pokud je k plnění zavázáno společně několik podnikatelů, tak jsou zavázáni *společně a nerozdílně* (§ 1874 OZ)

**NABYTÍ VLASTNICKÉHO PRÁVA OD NEOPRÁVNĚNÉHO V OBCHODNÍM STYKU**

─  posílení ochrany kupujícího, který často bude spotřebitelem

─ předpokladem pro nabití vlastnického práva od neoprávněného je, že:

- i) věc není zapsána ve veřejném seznamu

- ii) dobrá víra nabyvatele

- iii) k nabytí došlo **při podnikatelské činnosti v rámci běžného obchodního styku** (§1109 písm. b)

─ ↪ ve snaze potírat některé nekalé praktiky v obchodech s použitým zbožím (např. zastavárny, autobazary) zakotvil zákonodárce **zvláštní režim pro prodej použitých movitých věcí** prolomení ochrany dobré víry nabyvatele ve prospěch původního vlastníka v případě, kdy věc byla původnímu vlastníkovi nedobrovolně odňata, nebo ji ztratil (1. prokáže to, 2. neuběhly víc jak 3 roky) (§ 1110 OZ)

**DALŠÍ ZVLÁŠTNÍ ÚPRAVA V OBLASTI VZTAHŮ PODNIKATELE**

─ Ochrana před opožděním plateb (§ 1963)  
-na 1. místě smlouva; není-li uvedena splatnost > 30 dnů od dodání zboží/služby či faktury (dle toho, co proběhne později) nebo od převzetí či ověření zboží/služby

**15. Povinnosti podnikatele z tzv. spotřebitelských smluv.**   
  
**Vnitrostátní právní předpisy**

1. **zák. č. 89/2012 Sb., občanský zákoník**
2. **zák. č. 634/1992 Sb., o ochraně spotřebitele**
3. **zák. č. 257/2016 Sb., o spotřebitelském úvěru**  
     
   **b) Sekundární právo EU**
4. **i)Směrnice Evropského parlamentu a Rady č. 2011/83/EU o právech spotřebitelů**
5. **ii)Směrnice Rady č. 93/13/EHS o nepřiměřených podmínkách ve spotřebitelských smlouvách**  
     
   **Spotřebitel**
6. § 419
7. Spotřebitelem je každý člověk, který mimo rámec své podnikatelské činnosti nebo mimo rámec samostatného výkonu svého povolání uzavírá smlouvu s podnikatelem nebo s ním jinak jedná.

**Podnikatel**

§ 420

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.  
  
**Spotřebitelská smlouva**

§ 1810 OZ

Ustanovení o závazcích ze smluv uzavíraných se spotřebitelem se použijí na smlouvy, které se spotřebitelem uzavírá podnikatel (dále jen „spotřebitelské smlouvy“) a na závazky z nich vzniklé.  
  
Povinnosti podnikatele ze spotřebitelskych smlv  
a) Veškerá sdělení vůči spotřebiteli musí podnikatel učinit jasně a srozumitelně v jazyce, ve kterém se uzavírá smlouva (§ 1810 OZ).

b) Předsmluvní informační povinnost (§ 1811 OZ).

c) Použití výkladu příznivějšího pro spotřebitele (§ 1812 OZ).

c) Zakázaná ujednání (§ 1813 a n.).  
**1. VZTAH PODNIKATEL-SPOTŘEBITEL**

─ ↑ specializace výroby/produktů > ↓ reálná schopnost osob činit plně informované rozhodnutí o pořízení

─ spotřebitel má zřídka možnost prosadit svou vůli ohledně podmínek pořízení (jen volbou jiného podnikatele)

─ informační deficit, hosp. nerovnost > silnější postavení > neochota modifikovat navržené smluvní podmínky

─ > p. úprava ČR+EU > snaha překonat materiální nerovnost, posílit slabší faktické postavení spotřebitelů

**2. PRAMENY PRÁVNÍ ÚPRAVY**

─ jeden z nejvýznamnějších cílů evropského práva  řada směrnic implementovaných do právních řádů ČS

A) OZ – část věnovaná spotřebitelským smlouvám:

· **směrnice EP a Rady o právech spotřebitelů**  obecná informační povinnost vůči spotřebiteli + režim smluv uzavíraných distančně nebo mimo obchodní prostory

· **směrnice Rady o nepřiměřených podmínkách ve spotřebitelských smlouvách** – zákaz smluvních podmínek (individuálně nesjednaných), které zakládají výraznou nerovnováhu práv a povinností

· směrnice o uvádění **finančních služeb** pro spotřebitele na trh *na dálku*

· směrnice o ochraně spotřebitele ohledně někt. aspektů timesharing smluv (dočasné užívání ubyt.zařízení)

B) dílčí ochrana spotřebitele v OZ:

· zákaz sjednání propadné zástavy i poté, co zajištěný dluh dospěje (se spotřebiteli + malými/stř. podnikateli)

· zvláštní úprava kupní smlouvy (§ 2158 an., prodej zboží v obchodě) ← směrnice o někt. aspektech prodeje spotřebního zboží a záruky X český OZ navíc: i na PO nakupující mimo souvislost s podnikáním

C) soutěžní právo + právo proti nekalé soutěži

· **směrnice o nekalých obch. praktikách vůči spotřebitelům** **na vnitřním trhu** > zák. o ochraně spotřebitele

D) informační povinnost vůči spotřebiteli: široká škála dalších předpisů

· zákon o cenách ← směrnice o ochraně spotřebitele při označování cen výrobků nabízených spotřebiteli

· zákon o spotřebitelském úvěru ← směrnice o smlouvách o spotřebitelském úvěru + sm. o s. ú. na nemovitosti

E) obecná úprava závazkového práva

─ kromě speciálního režimu je také třeba **subsidiárně aplikovat obecnou úpravu závazkového práva**

· obecné instituty OZ (ochrana slabší strany, neúměrné krácení, ujednání v rozporu s DM, VP)

· další p. předpisy: zákon o regulaci reklamy, zákon o provozování rozhlasového a TV vysílání

- § 1812 OZ: nelze se vzdát ochrany spotřebitele (ani ujednáním, ani jednostranně) > nepřihlíží se

**3. ZÁKLADNÍ POJMOSLOVÍ**

─ i) **spotřebitelská smlouva**

- = smlouva, kterou podnikatel uzavře se spotřebitelem

-není samostatným smluvním typem  může jí být jakýkoli smluvní typ i smlouva nepojmenovaná (uplatní se i u smluv regulovaných zvl. předpisy – svob. povolání – služby poskytované advokátem)

- definičním znakem jsou její smluvní strany  B2C vztahy (*business-to-consumers*)

─ ii) **podnikatel**

- **osoba**, která při oslovení spotřebitelů, vyjednávání, uzavírání a plnění smlouvy vystupuje **v souvislosti se svou podnikatelskou činností** (§ 420 OZ)

- ↪ širší pojetí  osoba, která uzavírá smlouvu 1) související s její vlastní obchodní, výrobní nebo obdobnou činností [činnost obdobná podnikání, nevykazuje některý z jeho znaků (např. účel dosažení zisku > neziskovky, osoby veř. práva – VŠ, nemocnice…)] + 2) při samostatném výkonu svého povolání

- ↪ správního deliktu se dopustí ten, kdo vyvolává dojem nebo nepravdivě uvádí, že nejedná v rámci své podnikatelské činnosti

─ iii) **spotřebitel**

- **§ 419 OZ****spotřebitelem je každý člověk, který mimo rámec své podnikatelské činnosti** uzavírá smlouvu s podnikatelem nebo s ním jinak jedná > spotřebitelem nemůže být PO

- status spotřebitele nelze vnímat absolutně – vždy záleží na okolnostech daného jednání

- souvislost s podnikatelskou činností  problém v případě podnikatele FO – kdy jedná/nejedná v rámci své podnikatelské činnosti **X** smíšená povaha jednání (podnikatel FO kupuje mobilní telefon, který chce používat pro soukromé účely, ale také při podnikání)  evropská judikatura tenduje spíše k odmítnutí spotřebitelské ochrany (podnikatelský účel jednání by musel být zcela okrajový)

─ iv) **smlouva uzavíraná distančním způsobem** (distanční smlouva)

- smlouvy, které jsou vyjednávány výlučně s využitím tzv. **komunikačních prostředků na dálku**

- ↪ poštovní služba, internet, telefon nebo fax

- spotřebitel zde nepřichází do přímého kontaktu s podnikatelem (jeho z-ci) a nemá možnost si zboží prohlédnout nebo vyzkoušet v kamenném obchodě

─ v) **smlouva uzavíraná mimo obchodní prostory** (tzv. „podomní prodej“)

- 1) především podomní prodej stricto sensu– podnikatel nabízí zboží a kontrahuje se spotřebitelem přímo v jeho domácnosti nebo na pracovišti

- 2) prodej v jiných prostorech (mimo obvyklý prostor) – veřej. prostranství, veřej. dopr. prostředky

- **obvyklý prostor** = sídlo podnikatele, jeho pobočka, stánek, pojízdná prodejna či jiná prodejna

- 3) i smlouvy, které sice byly uzavřené v prostoru obvyklém pro podnikatelovo podnikání, avšak bezprostředně poté, co podnikatel oslovil spotřebitele mimo tyto prostory (nalákal je dovnitř)

- 4) i prodejní zájezdy (Šmejdi)  podnikatelé mají **oznamovací povinnost vůči ČOI** (§ 20 zák. o ochraně spotřebitele), během akce + 7 dní po skončení nesmí požadovat plnění na kupní cenu

**4. KOMUNIKACE PODNIKATELE SE SPOTŘEBITELEM**

─ i) povinnost jasné a srozumitelné komunikace

- sdělení podnikatele spotřebiteli musí být **jasná a srozumitelná** (§1812; určitost+srozum PJ -§553)

- tato jasná sdělení musí být předkládána **v jazyce, v němž se uzavírá smlouva**

- porušení povinnosti jasné a srozumitelné komunikace je podnikateli přičítáno k tíži při výkladu PJ

- ↪ lze-li obsah smlouvy vyložit různým způsobem > k tíži toho, kdo výraz použil jako první (§ 557) > lex specialis: **výklad pro spotřebitele nejpříznivější** (§ 1812 OZ) (tj. i kdyby výraz použil první spotřebitel)

- ↪ nelze-li výkladem určit obsah > zdánlivé PJ

─ ii) předsmluvní informační povinnosti

- spotřebitel: informační deficit X podnikatel, který své produkty prodává je v dané oblasti znalý

- § 1811 OZ **podnikatel v dostatečném předstihu před uzavřením smlouvy nebo před tím, než spotřebiteli učiní nabídku, sdělí spotřebiteli předepsané informace** (údaje o podnikateli, vlastnosti produktu, cena, způsob platby, náklady na dodání, práva z vadného plnění, ze záruky)

- u **distančních smluv** či **podomního prodeje** je informační povinnost podnikatele **vymezena šířeji** (o nákladech na prostředky dálkové komunikace, nesmí požadovat platby, na kt. předem neupozornil)

─ iii) závaznost předsmluvních informací

- spotřebitelská smlouva uzavřená **distančně nebo mimo obchodní prostory** musí **obsahovat údaje dříve sdělené spotřebiteli**  OZ sice připouští smluvní ujednání, kterými se lze odchýlit od již sdělených údajů, avšak tyto změny **musí být výslovně ujednány**

- ↪ pokud k tomuto ujednání nedojde, bude platit obsah smlouvy pro spotřebitele příznivější a původní údaje se tak k tíži podnikatele stávají součástí závazku ze spotřebitelské smlouvy

**5. DODÁNÍ NEOBJEDNANÉHO PLNĚNÍ**

─ § 1838 OZ pokud se spotřebitel ujme držby zboží dodaného bez objednávky, hledí se na něho jako na **poctivého držitele** a **nemusí na své náklady podnikateli nic vracet ani ho vyrozumět**

─ může tak zboží skladovat, zničit, předat jinému, užívat,… (podnikatel má ale právo si věc vyzvednout)

─ zákaz přiložit výzvu k provedení platby k neobjednanému zboží či službě (klamavé/agresivní obch. praktiky)

**6. ZÁKAZ NEPŘIMĚŘENÝCH UJEDNÁNÍ**

─ § 1813 OZ **zakazuje ujednání, která zakládají v rozporu s požadavkem přiměřenosti významnou nerovnováhu práv nebo povinností stran v neprospěch spotřebitele**

─ hlavním kritériem je tedy požadavek přiměřenosti (proporcionality) zakázána jsou ta ujednání, která vedou ke kvalifikované (významné) nerovnosti v postavení smluvních práv

─ § 1815 OZ  k takovým ujednáním **se nepřihlíží**, avšak v tomto směru respektuje zákon také vůli spotřebitele, který se může takového ujednání dovolat (nejde tedy o relativní neplatnost  k těmto ujednáním se nepřihlíží *vždy*; účinná budou jen tehdy, dovolá-li se jich sám spotřebitel – „relativní platnost“)

─ **ujednání o předmětu a o ceně nepodléhají** zákazu nepřiměřených ujednání

─ směrnice: zákaz pouze těch, která nebyla individuálně sjednána X OZ: zákaz všech nepřiměřených ujednání

**7. PRÁVO SPOTŘEBITELE ODSTOUPIT OD SMLOUVY**

─ u **spotřebitelských smluv uzavíraných distančně nebo mimo obchodní prostory** (+smlouva timesharingová + o spotřebitelském úvěru)  právo na odstoupení od smlouvy a to i **bez udání důvodů** - toto právo vyplývá ze zákona a nemusí tak být výslovně sjednáno

─ spotřebitel může **v zákonné 14denní lhůtě odstoupit od smlouvy** (stačí ve lhůtě **odeslat** projev vůle)

─ ↪ nebyl-li spotřebitel na právo předem upozorněn – má prodlouženou lhůtu: **1 rok a 14 dnů**

─ ↪ pokud v této lhůtě podnikatel spotřebitele dodatečně informuje, zkracuje opět na 14 dnů ode dne doručení poučení spotřebiteli

─ **nemá právo odstoupit** u plnění, která nelze vrátit či která nelze po vrácení řádně prodat (byť za nižší cenu)

─ odstoupením se závazek ruší od samého počátku *(ex tunc)*

─ spotřebitel je povinen po odstoupení **do 14 dnů** na svůj náklad **vrátit** podnikateli **dodané zboží**

─ podnikatel je povinen bez zbytečného odkladu (max. do 14 dnů od odstoupení od smlouvy) **vrátit spotřebiteli veškeré peněžní prostředky** není spravedlivé tuto peněžní částku jakkoli zkracovat (např. za náklady na nový obal zboží apod.), je oprávněn ale vyčkat s platbou do předání/prokázání odeslání zboží

─ u poskytování služeb není s poskytováním obvykle započato, není co vypořádávat (jestliže spotřebitel písemně požádal o zahájení poskytování už v prvních 14 dnech, bude upozorněn na možnost povinnosti platby, pokud odstoupí > poměrná část peněz podnikateli)

─ směrnice: **spotřebitel odpovídá pouze za případné snížení hodnoty zboží v důsledku nakládání s tímto zbožím jiným způsobem, než je nutné k tomu, aby se obeznámil s povahou, vlastnostmi a funkčností zboží**

─ X § 1833: „**než je nutné s ohledem na jeho povahu a vlastnosti“** (širší, je třeba eurokonformní výklad)

─ odpovídá pouze, pokud byl o tom v rámci předsmluvní informační povinnosti informován

**8. SEKTOROVÉ ÚPRAVY**

─ i) **poskytování finančních služeb**

- služby bankovní, úvěrové, platební, pojistné, směna měn, investiční služby

- § 1841 an. finanční smlouvy uzavřené distančním způsobem

- širší předsmluvní informační povinnost

- delší lhůta k odstoupení (30 dnů u živ. pojištění, penz. připojištění; 3 měs. - klamavý údaj)

─ ii) **timesharing (dočasné užívání ubytovacího zařízení a jiné rekreační služby)**

- p. užívat po určitou část roku rekreační zařízení s noclehem na víc než 1 čas. úsek, min. 1 rok

- není to smluvní typ – může vzniknout z kupní, nájemní, inominátní smlouvy

- nedostatek písemné formy může namítat jen spotřebitel

- jazyk smlouvy dle bydliště či státní příslušnosti spotřebitele

- povinné začlenění formuláře pro odstoupení přímo do smlouvy

─ iii) **poskytování spotřebitelských úvěrů**

- = odložená platba, peněžitá zápůjčka, úvěr nebo obdobná finanční služba poskytovaná nebo zprostředkovaná spotřebiteli (a) na bydlení, b) vázaný s. úvěr – na financování urč. produktu)

- povinnost s odbornou péčí posoudit schopnost spotřebitele splácet (porušení: relat. neplatnost)

- písemná forma > lze se dovolat > úvěr se považuje za úročený ve výši repo sazby ČNB

- vázaný úvěr: odstoupit lze do 14 dnů (ať už uzavřen prezenčně, či distančně) X úvěr na bydlení: není právo odstoupit, ale doba na rozmyšlenou – povinnost podnikatele na 14 dnů zafixovat podmínky

- smluvní pokuta nesmí přesáhnout 1 ‰ denně ani celkem polovinu celkové výše úvěru

**9. MIMOSOUDNÍ ŘEŠENÍ SPORŮ**

- po 1. 12. 2016 je vyloučeno řešit spory ze spotřebitelských smluv v rozhodčím řízení (spory ze starších smluv v něm ale řešit lze; dříve rozhodčí doložky, pak pouze separátní rozhodčí smlouvy)

- **konciliační řízení** – spotřebitel má právo jej zahájit u sporů z kupní smlouvy nebo poskytování služeb; subjekt řízení je ČOI; podnikatel poskytuje součinnost, není povinen dohodu o mimos. řešení uzavřít, musí být uzavřena do 90 dnů, jinak soud, lze pak u soudu využít důkazní prostředky získané z řízení

**16. Veřejné zakázky (zadání veřejné zakázky, zadavatel a dodavatel, zásady zadávání veřejných zakázek, druhy a režimy veřejných zakázek, zadávací řízení, veřejné zakázky malého rozsahu).**

**1. PRÁVNÍ ÚPRAVA A JEJÍ FUNKCE**

─ je nutno chápat jako úpravu **zvláštního kontraktačního procesu**, jehož zamýšleným výsledkem je uzavření obchodní smlouvy mezi **zadavatelem** na straně jedné a **dodavatelem** na straně druhé

─ § 2 zákona o zadávání v.z. *zadáním veřejné zakázky se rozumí uzavření úplatné smlouvy mezi zadavatelem a dodavatelem, z níž vyplývá povinnost dodavatele poskytnout dodávky, služby nebo stavební práce*

─ důvodem zvláštní úpravy **nutnost ochrany veřejných statků před jejich neefektivním vynakládáním**

─ ↪ potřeba zajistit, aby uzavřená smlouva odpovídala nejlepší možné nabídce + předcházení negativním vlivům jako je korupce**vyhrává ekonomicky nejvýhodnější nabídka**

─ přísná a podrobná regulace celého kontraktačního procesu ten je značně zformalizovaný a všechny jeho významné fáze jsou upraveny *(vyhlášené zadání, stanovení požadavků na uchazeče, způsob zpracování nabídek, postup hodnocení nabídek, informační povinnosti, uzavření smlouvy atd.)*

**2. ZÁKLADNÍ ZÁSADY ZADÁVÁNÍ VEŘEJNÝCH ZAKÁZEK**

─ jsou formulovány v § 6 ZZVZ:

- i) zásada **transparentnosti** – řada podrobných a formalizovaných informačních povinností zadavatele

- ii) zásada **přiměřenosti** – takové zadání, které bude odpovídat obsahu a rozsahu poptávaného plnění

- iii) zásada **rovného zacházení** – podrobná úprava vtahu zadavatele vzhledem ke všem uchazečům a veřejnou zakázku

- iv) zásada **zákazu diskriminace** – vyloučení uchazečů jen na základě zákonných důvodů a zákaz užití některých omezujících podmínek pro účast v zadávacím řízení

**3. PRAMENY PRÁVNÍ ÚPRAVY**

─ řada směrnic EU, které upravují právní úpravu veřejných zakázek

─ ↪ **směrnice EP a Rady o zadávání veřejných zakázek**

─ národní právní úpravou je zcela nový **zákon č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek** zpracoval relevantní unijní směrnice a zrušil starý zákon o veřejných zakázkách z r. 2006

─ dále je důležitá úprava tzv. nabídkových řízení, která se uplatní ve veřejných službách v přepravě cestujících **zákon č. 194/2010 Sb., o veřejných službách v přepravě cestujících** cílem je efektivní a hospodárné nakládání s veřejnými zdroji při zjištění dopravní obslužnosti

**4. SMLUVNÍ STRANY VE VEŘEJNÝCH ZAKÁZKÁCH**

─ **zadavatel** = osoba, které má být na základě smlouvy upravené ustanoveními o zadávání veřejných zakázek poskytnuto plnění, a to za úplatu, jež bude vynaložena z veřejných zdrojů

─ zákon člení zadavatele na **veřejné zadavatele** a **zadavatele ostatní** (dotovaní a sektoroví)

─ **veřejným zadavatelem** je ČR a org. složky státu, ČNB, státní příspěvkové organizace, ÚSC a jejich příspěvkové organizace a jiné PO, pokud byly založeny nebo zřízeny za účelem uspokojování potřeb veřejného zájmu

─ **dotovaným zadavatelem** je osoba, která získává veřejnou zakázku hrazenou z více než 50 % z peněžních prostředků poskytnutých z rozpočtu veřejného zadavatele, rozpočtu EU apod., nebo zdroje z těchto rozpočtů přesahují částku 200 mil. Kč; dále se nesmí jednat o zakázky malého rozsahu

─ **sektorovým zadavatelem** je zadavatel disponující zvláštními nebo výhradními právy udělenými k tomu příslušným orgánem VM, a to k **relevantním činnostem ve specifických a v zákoně definovaných oblastech hospodářství** (např. plynárenství, energetika, drážní, veř. doprava apod.)

─ možnost spolupráce zadavatelů, která může mít podobu:

- a) **centralizované zadávání** – provádí centrální zadavatel

- b) **přímá spolupráce více zadavatelů** – povinnost uzavřít písemnou smlouvu

─ **dodavatel** – FO/PO, které mohou potencionálně projevit zájem účastnit se zadávacího řízení, podat nabídku a následně poskytnou i poptávané plnění

─ pojem **uchazeč** je bezprostředně spojen se samotnou účastí v příslušném zadávacím řízení

─ **vybraný dodavatel** je ten účastník zadávacího řízení, jehož nabídka byla zadavatelem vyhodnocena jako nejlepší a se kterým se rozhodl uzavřít smlouvu

**5. POVINNOST ZADAT VEŘEJNOU ZAKÁZKU V ZADÁVACÍM ŘÍZENÍ**

─ zadavatel je ze zákona povinen zadat veřejnou zakázku v zadávacím řízení nebo použít některý z postupů, který je považován za srovnatelný z hlediska naplnění cílů a smyslu zákonné úpravy veřejných zakázek

- a) *nepravé výjimky, dané určitým druhem spolupráce zadavatele a dodavatelů*

- = zákonem předvídané formy spolupráce zadavatelů a dodavatelů, u nichž se díky jejich úzkému vztahu nepovažuje uzavření smlouvy za zadání veřejné zakázky

- nebo takové případy, kdy dochází k uzavření smlouvy přímo mezi veřejnými zadavateli

- b) *pravé výjimky z povinnosti zadat veřejnou zakázku v zadávacím řízení*

- i) obecné – bez ohledu na druh zadávacího řízení a předmět veřejné zakázky

- ii) zvláštní – vztahují se jen k určitému druhu zadávacího řízení/předmětu VZ

─ ↪ **výjimka pro zakázky malého rozsahu** – ale i tak je povinen dodržovat základní zásady zadávacího řízení

**6. DRUHY VEŘEJNÝCH ZAKÁZEK**

─ lze je členit ve smyslu zákonné úpravy podle dvou kategorií, a to:

- a) *podle předmětu plnění*

- určení druhu a rozsahu plnění

- i) **veřejné zakázky na dodávky** – předmětem je pořízení věci, zvířat nebo ovladatelných přírodních sil; pořízením se rozumí zejména koupě, nájem nebo pacht

- ii) **veřejné zakázky na služby** – plnění spočívá v poskytování služeb, jež nemají souvislost se stavebními pracemi

- iii) **veřejné zakázky na stavební práce** – zhotovení stavby a poskytnutí souvisejících projektových činností

- *b) podle předpokládané hodnoty veřejné zakázky* (stanovuje nařízení vlády)

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
|  | **Veřejné zakázky na dodávky a služby** |  | **Veřejné zakázky na stavební práce** |  |
|  | od (včetně) | do | od (včetně) | do |
| **Veřejná zakázka malého rozsahu** | 0 | 2 000 000 Kč | 0 | 6 000 000 Kč |
| **Podlimitní veřejná zakázka** | 2 000 000 Kč | 3 686 000 Kč | 6 000 000 Kč | 142 668 000 |
| **Nadlimitní veřejná zakázka** | 3 686 000 Kč | neurčeno | 142 668 000 Kč | neurčeno |

**7. DRUHY ZADÁVACÍCH ŘÍZENÍ**

─ u *nadlimitních VZ* je základním druhem zadávacích řízení **otevřené řízení** a **užší řízení**

─ ↪*otevřené řízení* zveřejnění ve Věstníku veřejných zakázek a Úředním věstníku EU; zadavatel musí stanovit lhůtu pro podání nabídek (min. 30 dní, lze i zkrátit, nesmí být kratší než 22 dnů)

─ ↪*užší řízení* zadavatel taktéž vyzívá neomezený počet dodavatelů, avšak ne k podání nabídky, ale k podání žádosti o účast nevyloučení dodavatelé poté podávají své nabídky

─ dále existuje **jednací řízení s uveřejněním** – odeslání oznámení vyzývající neomezený počet dodavatelů k podání žádosti o účast v jednacím řízení; poté lze dodavatele zkrátit na počtu a nevyloučení dodavatelé poté podávají své nabídky

─ dále **jednací řízení bez uveřejnění, soutěžní dialog** (je vyzýván neomezený počet dodavatelů k podání žádosti o účast; s účastníky pak zadavatel vede soutěžní dialog s cílem nalézt řešení způsobilé splnit jeho potřeby)**, inovační partnerství** (zadavatel vymezí fáze inovačního partnerství – proces výzkumu a vývoje + stanovení pravidel pro poskytování odměn partnerům za dosažení dílčích cílů)

─ u *podlimitních VZ***zjednodušené podlimitní řízení** zadavatel uveřejní výzvu k podání nabídek na svém profilu (lhůta pro podání nabídek nesmí být menší než 11 dnů)

**8. PODMÍNKY ÚČASTI V ZADÁVACÍM ŘÍZENÍ**

─ **zadávací podmínky** určuje a vymezuje zadavatel *veškeré podmínky průběhu zadávacího řízení, podmínky stanovené pro účast v zadávacím řízení, pravidla pro snížení počtu účastníků v zadávacím řízení, pravidla pro hodnocení nabídek, jakož i veškeré další podmínky, které zadavatel vymezil*

─ zadávací podmínky musí být stanoveny komplexně v **zadávacím dokumentaci**, přičemž zadávací podmínky nesmí být stanoveny tak, aby určitým dodavatelům bezdůvodně přímo či nepřímo zaručovaly konkurenční výhodu nebo aby jakkoli vytvářely bezdůvodné překážky pro volnou účast v zadávacím řízení

─ zadávací dokumentací se rozumí veškeré písemné dokumenty obsahující zadávací podmínky  primárním obsahem zadávací dokumentace jsou **podmínky účasti v zadávacím řízení**

─ ↪ mezi podmínky účasti v zadávacím řízení patří **podmínky kvalifikace** ty se dělí na **obligatorní** (základní a profesní způsobilost) a **fakultativní** (další profesní způsobilost, ekonomická a technická kvalifikace)

─ ↪ dále mezi ně patří **technické podmínky** – požadavky na vlastnosti předmětu VZ

**9. OBRANA PROTI POSTUPU ZADAVATELE A DOZOR NAD ZADÁVÁNÍM VZ**

─ prostředkem obrany dodavatele proti nesprávnému postupu zadavatele je podání **námitek** (do 15 dnů)

─ námitky lze podat proti: *všem úkonům nebo opomenutím zadavatele v ZŘ, volbě druhu ZŘ nebo režimu VZ, postupu zadavatele, který směřuje k zadání VZ mimo ZŘ*

─ v námitkách musí dodavatel uvést, kdo je podává, proti čemu směřují a čeho se dodavatel domáhá

─ zadavatel je povinen o námitkách rozhodnout (pro oba subjekty je zde dána lhůta 15 dnů) a odeslat rozhodnutí o námitkách (součástí musí být odůvodnění)

─ pokud zadavatel námitky odmítne, může dodavatel podat **návrh na zahájení řízení o přezkoumání úkonů zadavatele** u ÚOHS (součástí návrhu musí být **kauce** 1% z nabídkové ceny navrhovatele – 50k až 1 mil. Kč)

─ na dodržování ZZVZ dohlíží **Úřad pro ochranu hosp. soutěže**

**17. Obchodní závod a dispozice s ním. Rodinný závod.**

* **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 vztahů, 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**,) či práva k užívání určitých věcí (nájem provozovny) **ochranné známky**  
  -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 obchodního závodu:**  
  -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**
* **Provozovna**  
  -Z místního hlediska se obchodní závod člení na **provozovny**  
  -Provozovnu vymezuje živnostenský zákon jako **prostor, ve kterém je živnost provozována** (může jí být např. i prodejní automat)  
  -Živnost může být provozována i ve více provozovnách, ke všem však **podnikatel musí mít právní důvod k užívání**  
  -Podnikatel má **povinnost zajistit soulad provozovny s veřejnoprávními předpisy** (bezpečnost práce, nenarušení imisemi apod.)  
    
  **Rodinný závod**  
  -V rodinném závodu **společně pracují manželé nebo alespoň s jedním z manželů i jejich příbuzní až do třetího stupně** nebo **osoby s manžely sešvagřené** až do druhého stupně, přičemž **závod je ve vlastnictví některé z těchto osob**   
  -O použití **zisku** z rodinného závodu a o dalších **důležitých rozhodnutích** rozhodují členové rodiny **hlasováním**  
  -Rodinný závod, resp. vlastnický podíl na něm, **může být zcizen**, ostatní členové rodiny ale mají **předkupní právo**  
  -Potřeba právní regulace takového závodu vychází ze skutečnosti, že vztah mezi členy rodiny při podnikání není většinou nijak zvlášť upraven  
  -Proto také **uzavření společenské smlouvy** vylučuje aplikaci pravidel o rodinném závodu  
    
  **Dispozice s obchodním závodem**  
  -Obchodní závod, jako **věc hromadná**, může být **prodán**, **směněn**, **darován**, **vložen do obchodní korporace** atp.  
  -Pro **koupi závodu** stanoví ObčZ určitá **speciální pravidla**, podpůrně se však užijí obecná ustanovení o kupní smlouvě   
  -Koupí závodu **kupující nabývá všechno, co k závodu jako celku** v okamžiku přechodu vlastnictví závodu **patří**, vyjma licencí, u kterých to vylučuje jejich povaha  
  -Smluvní strany mohou z koupě jednotlivou věc i vyloučit, integrita obchodního závodu tím však nemůže být narušena  
  -Koupí závodu na kupujícího **přecházejí** všechna **práva a povinnosti ze zaměstnaneckých vztahů**  
  -Na kupujícího **přecházejí** ze zákona **pohledávky** a **dluhy** příslušející k závodu, vyjma těch, jejichž existenci nemohl kupující rozumně předpokládat (tj. objektivně **nepředvídatelné dluhy** ze zákona na nabyvatele **nepřecházejí**)  
  **-Neudělí-li** přitom **věřitel souhlas** k převzetí dluhu kupujícím, **ručí za splnění** **dluhu prodávající**  
  **-Kupující, který je zapsán** do veřejného rejstříku, nabývá vlastnictví závodu **zveřejněním dokladu o koupi**  
  **-Kupující, který není zapsán** do veřejného rejstříku, **nabývá vlastnictví** závodu **účinností smlouvy**  
  -Po uzavření smlouvy **prodávající závod kupujícímu předá** **a provede** o tom **zápis**  
  -V zápisu strany uvedou **výčet všeho, co předaný závod zahrnuje** a co se kupujícímu předává , **i všeho, co chybí, ačkoliv to předáno mělo být**  
  -Prodávající je povinen upozornit kupujícího na **vady prodaného závodu**, o kterých věděl, nebo vědět měl  
  -Pokud dojde k vadnému plnění, **náleží kupujícímu práva z vadného plnění** pro kupní smlouvu  
  **-Koupí závodu** ze zákona **přecházejí dluhy**, **které jsou jeho součástí** (souhlas věřitele se k samotnému přechodu dluhu nepožaduje, bez něho však prodávající zůstává ručitelem)   
  **-Pokud se** ale **zhorší dobytnost** určité **pohledávky**, **má** její **věřitel, který s prodejem** závodu **nesouhlasil, právo domáhat se**, aby soud rozhodl, **že prodej závodu je vůči němu neúčinný**
* -Ustanovení zákona o koupi závodu se použijí i pro ostatní převody vlastnického práva k němu
* -Jakékoliv dispozice, které lze provádět se závodem jako celkem lze provádět i s jeho částí - pobočkou  
  Předchozí obchodní zákoník používal pojmu **podnik**  
  -Termínem **podnik** všakevropské právo zároveň označuje subjekt odlišný od člověka, který sám právně jedná (především **v kontextu evropské práva na ochranu hospodářské soutěže**)  
  -Nový občanský zákoník se tak vrátil k tradičnímu označení „**obchodní závod**“, používaném prvorepublikovými právními předpisy  
    
  **1. ZÁVOD JAKO PŘEDMĚT DISPOZICE**
* ─ závod je obchodovatelnou věcí a tudíž s ním lze i disponovat
* ─ nejčastější jeho dispozicí je úplatný převod (prodej)
* ─ ↪ speciální ustanovení reflektující zvláštní povahu závodu jako **věci hromadné**
* **2. KOUPĚ ZÁVODU**
* ─ **na základě kupní smlouvy, jejímž předmětem je závod či jeho část tvořící samostatnou org. složku nabývá kupující vše, co k závodu jako celku náleží**
* ─ v OZ není zvl. smluvním typem (X ObchZ: prodej podniku = sml. typ)  avšak máme zvláštní ustanovení o koupi závodu (§ 2175-2183 OZ) – v nepokrytém rámci se subsidiárně aplikuje obecné úprava koupě
* ─ smluvními stranami smlouvy o koupi závodu **typicky podnikatelé** (nemusí být vždy: např. prodává dědic)
* ─ převod závodu či podstatné části (> podstatná změna struktury či předmětu podnikání/činnosti)  schválení nevyšším orgánem OK (všichni společníci / valná hromada / členská schůze); souhlas musí být s převodem – tj. základními parametry (ne nutně s obsahem smlouvy – ale může)
* ─ zákon **nepředepisuje písemnou formu smlouvy** o koupi závodu
* ─ okamžik přechodu vlastnictví na kupujícího:
* - kupující není zapsán ve VR  uzavřením smlouvy (má translační účinek)
* - kupující je zapsán ve VR  zveřejněním údaje, že uložil doklad o koupi závodu do sbírky listin
* ─ **univerzalita nabytí závodu** (šetří transakční náklady)
* -  kupující se stává vlastníkem jednotlivých věcí, které závod tvoří, aniž by pro jejich nabytí bylo třeba zvláštních nabývacích titulů
* - při koupi lze vyloučit jednotlivou položku, ale celek nesmí ztratit vlastnost závodu
* - nabývání nemovitostí: ? je zápis do KN konstitutivní (běžně vždy), nebo deklaratorní (nedělený okamžik nabytí vlastnictví závodu) ? – učebnice: spíše to druhé (povaha závodu)
* -  kupující se stává dlužníkem dluhů a věřitelem pohledávek, aniž by musel uzavírat jednotlivé smlouvy o jejich převzetí (přejímá však pouze dluhy jemu známé či rozumně předpokladatelné)
* -  kupující nastupuje do nájemních smluv, kterými mohou být dále pronajímány jednotlivé prostory závodu sloužící k podnikání (učebnice má za to, že písemný souhlas pronajímatele se neuplatní, protože nejde o *převod* nájmu, ale vlastně o *přechod* práv)
* -  na kupujícího přecházejí i P@P z pracovněprávních vztahů a z kolektivních smluv (§ 338 ZP)
* -  kupující nabývá i práva z duševního, zejména průmyslového vlastnictví, která jsou součástí závodu (nelze převést práva, u nichž to vylučuje jejich povaha, např. autorské právo)
* ─ **X nepřecházejí: veřejnoprávní oprávnění** (živnost. oprávnění) **či povinnosti** (dluh na daních)  ty nejsou součástí závodu a ulpívají na prodávajícím
* ─ **ochrana věřitelů:**
* - k převzetí dluhu kupujícím **se nevyžaduje souhlas věřitele** (X obecná úprava §1888), nicméně nedá-li souhlas, pak bude kupující sice dlužníkem, ale prodávající bude **ručitelem**
* - právo věřitele domáhat se **relativní neúčinnosti prodeje závodu** ve stanovené době u soudu (to pomůže věřiteli tehdy, když by chtěl kupující vůči němu uplatnit námitku vzešlou ze vzáj. vztahu)
* - **oznamovací povinnost** prodávajícího vůči svým věřitelům a dlužníkům
* ─ **kupní cena**  § 2176 má se za to, že je ujednána ve smlouvě na základě údajů v účetních záznamech ke dni uzavření (má-li nabýt účinnosti později, mění se v závislosti na zvýšení/snížení jmění, k němuž mezitím došlo)
* - v reálu se hodnota často liší od ocenění v účetnictví, proto se častěji použijí jiné metody než dispozitivní § 2176
* ─ **odstoupení od smlouvy** „zpětný pohyb“ pohledávek a dluhů > odstoupením od smlouvy se prodávající stává dlužníkem a kupující ručitelem (nedal-li věřitel souhlas k převzetí dluhu prodávajícím), informační povinnost kupujícího vůči věřitelům
* ─ **jiné převody než KS** ustanovení o koupi závodu se použijí obdobně; u směny (nejprve zvl. úprava směny > obdobně zvl. úprava koupě závodu > přiměřeně obecná úprava koupě), i darování
* **3. ZÁVOD JAKO PŘEDMĚT NEPENĚŽITÉHO VKLADU DO OK**
*  musí být oceněn znalcem, použije přiměřeně úprava KS; OK se vznikem stává věřitelem pohledávek a dlužníkem dluhů závodu; ručitel = vkladatel závodu
* **4. PACHT ZÁVODU**
* ─ závod může být předmětem pachtu, protože je svou povahou věcí přinášející užitek
* ─ vlastník závodu nepozbývá vlastnické právo k závodu, ale dočasně převádí práva (**užívací a požívací**)
* ─ **propachtovatel** – přenechává pastýři závod (či jeho část) k dočasnému užívání a požívání
* ─ **X pachtýř** - platí pachtovné nebo poskytuje poměrnou část výnosu závodu (či jeho části)
* (pachtýřem může být jen osoba s oprávněním k podnikání, k němuž závod slouží)
* ─ ustanovení o pachtu závodu (§ 2349-2357 OZ) + obecná úprava pachtu + přiměřeně úprava nájmu
* ─ pro smlouvu o pachtu závodu **není předepsaná písemná forma**
* ─ pacht závodu nemusí být schválen nejvyšším orgánem OK (jako převod, zastavení)
* ─ pachtýř nezapsaný ve VR > nabývá účinností smlouvy X zapsaný > zveřejněním založení pachtu do sbírky listin
* ─ pachtýř se stává věřitelem pohledávek souvisejících s provozem závodu; dluhy pachtýř přejímá jen za podmínky, že o jejich existenci věděl nebo je musel rozumně předpokládat
* ─ ochrana věřitelů obdobně jako u koupi závodu  informační povinnost + ručení propachtovatele za splnění dluhů souvisejících s provozem závodu**toto zákonné ručení nastává pouze v případě, pokud věřitel neudělil souhlas s převzetím dluhu pachtýřem** (právo odporu věřitele – na relativní neúčinnost pachtu)
* ─ pachtýř může závod užívat v takovém rozsahu, v jakém je to třeba k jeho řádnému provozování musí jednat v rámci **péče řádného hospodáře**
* ─ při zániku pachtu: odevzdání závodu ve stavu, který odpovídá běžnému opotřebení a změnám,k nimž došlo při řádném provozu závodu; ochrana věřitelů: informační povinnost pachtýře + ručí za přešlé dluhy
* **5. ZASTAVENÍ ZÁVODU**
* ─ vlastník závodu nepozbývá vlastnické právo k závodu, často ani právo jej užívat a požívat, neboť se **zpravidla nepředává zástavnímu věřiteli**, zajištěný dluh je často hrazen z výnosu provozu zastaveného podniku
* ─ zástavní právo je **právem k věci cizí** (*iura in re aliena*)
* ─ není upraveno jako zvláštní smluvní typ  aplikuje se obecná úprava zástavního práva
* ─ zástavním právem lze zajistit peněžitý, tak i nepeněžitý dluh, zároveň existující dluh, tak i dluh, který teprve v budoucnu vznikne + lze jím zajistit i dluh třetí osoby (praktické typicky v rámci koncernu)
* ─ zástavní právo se zřizuje **zástavní smlouvou** určení závodu-předmětu zástavy + dluhu, pro nějž se ZP zřizuje
* ─ ↪ **toto zástavní právo vznikne až zápisem do rejstříku zástav**, který vede Notářská komora ČR
* ─ zástavní smlouva musí být pořízena **ve formě veřejné listiny**
* ─ OK: zastavení závodu musí být schváleno nejvyšším orgánem společnosti
* ─ závod je hromadnou věcí > ZP se vztahuje na všechny jednotlivé věci, které k závodu náleží, ať už jsou kdekoli + i na každou jednotlivou věc, která k závodu přibude (za trvání ZP nelze sjednávat další ZP k jednotlivinám)
* ─ zastavením závodu vzniká věřiteli oprávnění, **nesplní-li dlužník dluh řádně a včas, uspokojit se z výtěžku zpeněženého závodu** k výkonu ZP bude zpravidla docházet **prodejem** závodu

**18. Cenné papíry a zaknihované cenné papíry.**

**1. PRAMENY PRÁVNÍ ÚPRAVY**

· **OZ** – obecná úprava CP – rozptýlená *úprava věcí* (§ 514-544)*, věcných práv* (§ 1103-4)*, závazků* (úschova § 2409-2412, imobilizace § 2413-4), další obecná ustanovení, co dopadají na věci (jako předměty sml. vztahů)

· **ZPKT** (**z. o podnikání na kapitálovém trhu)**

─ právní základ infrastruktury trhu pro obchod s CP, úprava někt. způsobů nakládání s CP (např. veřejná nabídka), pravidla pro **vedení evidence investičních nástrojů**

─ je značně harmonizován s právem EU (novela ZPKT v r. 2017 v souvislosti s **MIFID II** – *The Markets in Financial Instruments Directive* – Směrnice o trzích finančních nástrojů)

· zvl. úprava pojmenovaných CP:

─ **OZ** (kupón, skladištní list, náložný list)

─ **ZOK** (kmenový list, akcie, zatímní list, vyměnitelné a prioritní dluhopisy, opční list)

─ **z. o investičních společnostech a fondech** (podílový a investiční list, zakladatelská a investiční akcie)

─ **z. směnečný a šekový** (směnky a šeky)

─ **z. o dluhopisech**

**2. POJEM CENNÉHO PAPÍRU**

─ **definice CP – listina, se kterou je spojeno právo takovým způsobem, že je po vydání CP nelze bez této listiny uplatnit ani převést** (§ 514 OZ) [sepětí subjektivního práva a listiny coby hmotného nosiče]

─ zákon sice zmiňuje **listinu** (tj. papír), ale stejnou funkci může plnit libovolný jiný hmotný substrát schopný zachytit písemný projev vůle ( § 3026 OZ)

─ **1.** způsobilým předmětem **inkorporace** do CP je vždy **subjektivní právo**, a to z oblasti SP majetkového

─ „cennost“ papíru se opírá o konstrukci **právní fikce**  dané subjektivní právo je inkorporací zhmotněno v CP, stává se z něj tak také věc hmotná, bez listiny nemá právní význam („stojí s ní a padá“)

─ **X** **jiné listiny** – samotné právo nenesou ani s nimi nepřechází, nanejvýš o něm podávají **důkaz** (smlouva, písemné uznání dluhu, legitimační listiny – šatní žeton)

─ **2. inkorporace dluhu** (povinnosti) vůči výstavci do CP

─ např. zatímní či kmenový list (= inkorporace povinností společníka podle společenské smlouvy)

─ povinnosti jsou součástí souboru, jemuž *dominují práva* (účast ve společnosti) [ze zákona]

─ dluh může být spojen i s nepojmenovaným CP

─ **výjimky při uplatnění práva z CP:**

─ **ztracený, zničený** či řádně nepředložený CP > **umoření CP** (soud prohlásí listinu za umořenou podle ZŘS a nahradí ji svým rozhodnutím > deinkorporuje subj. právo od starého CP a spojí ho s novým CP)

─ **bez předložení CP** – legitimační funkci CP může nahradit jiná právní skutečnost, např. seznam osob oprávněných z CP (seznam akcionářů – nemusí se legitimovat CP při valné hromadě); předložení CP je ale nezbytným předpokladem pro zápis do seznamu

─ **převod CP na jméno** – výjimka: k přechodu práva dochází již smlouvou k okamžiku její účinnosti, tj. bez předání CP, tudíž odporuje zákonné definici CP v § 514, v zákoně tak však označen je

─ **princip celistvosti CP**

- dokud CP existuje, přecházejí všechna práva, jež ztělesňuje, výlučně s ním

- princip prolomen v úpravě samostatné převoditelnosti některých práv s CP spojených – např. u akcie (právo na vyplacení podílu na zisku, na podíl na likvidačním zůstatku, přednostní právo na upisování akcií a další majetková práva; samostatně převoditelné není nikdy právo hlasovací)

- naopak vlastník při převodu akcie musí převést všechna práva k akcii (i ta samostatně převoditelná)

**3. VYDÁNÍ CENNÉHO PAPÍRU**

─ vydání (emise) CP je **proces, na jehož konci se z listiny, která měla původně jen vlastní hodnotu** (coby list papíru či jiného materiálu)**, stává cenný papír**

─ překonané teorie vydání

- *kreační teorie* – jednostranný a neadresný projev vůle výstavce (problém: odcizení zlodějem)

- *smluvní teorie* – základ vydání CP ve smlouvě mezi výstavcem a prvním nabyvatelem

- *vlastnická teorie* – k vydání CP je vyžadováno jeho řádné nabytí prvním vlastníkem (i vydržením)

─ **teorie domnělého práva**

- listina musí splňovat **formální náležitosti stanovené zákonem** + musí se stát **majetkem prvního nabyvatele stanoveným způsobem** (navazuje na vlastnickou teorii)

- zákon chrání dobrou víru třetích osob pro případ, že způsob nebyl dodržen – byl-li nabyvatel v dobré víře, dojde k vydání CP, i když nebyly dodrženy náležitosti postupu při vydání

─ **imobilizace** jako způsob vydání CP – výstavce cenný papír nepředává jeho prvnímu majiteli, nýbrž svěřuje do hromadné úschovy; CP je vydán dnem, kdy jej výstavce předal schovateli

**4. FUNKCE CENNÝCH PAPÍRŮ**

─ **převodní funkce**

- v cenném papíru je vtěleno subjektivní právo a přechází s ním dle pravidel platných pro věci hmotné, tedy zásadně předáním na základě smlouvy

─ **legitimační funkce**

- k prokázání oprávnění k přijetí plnění z CP stačí CP předložit

- výstavce nemusí plnit, dokud mu CP není předložen; je-li mu předložen, nemusí zkoumat nic dalšího

─ **liberační funkce**

- dluh výstavce z CP zanikne splněním předložiteli, i kdyby později vyšlo najevo, že plnění přijala osoba neoprávněná (pravý vlastník by se pak vypořádal s ní – bezdůvodné obohacení)

─ **garanční funkce**

- CP zásadně zaručuje svému vlastníkovi existenci práva do něj vtěleného

- vydání CP založená na teorii domnělého práva > když se listina do oběhu dostane neoprávněně a výstavce z něj nikomu nedluží > získá-li jej třetí osoba v dobré víře > stane se z ní CP

- privilegovaný způsob nabytí práva v dobré víře od osoby neoprávněné (na rozdíl od pohledávky, kterou jako věc nehmotnou nelze nabýt od nevlastníka)

- námitky výstavce (dlužníka) vůči držiteli CP:

- **absolutní námitky** (námitky proti CP – nedostatek náležitostí, nepravost podpisu atd.)

- **relativní námitky** (ze vzájemných vztahů s konkrétním oprávněným)

**5. FORMA A PŘEVOD CENNÝCH PAPÍRŮ**

─ dělení CP dle formy => **způsob, jímž se CP převádí** a jak se oprávněný může legitimovat k výkonu práv z CP

**1.** **forma na doručitele**

─ v CP na doručitele se neuvádí jméno oprávněné osoby, převádí se pouhým předáním

─ pro legitimaci k výkonu práv, která jsou s ním spojena, postačuje pouhé předložení

**2.** **forma na řad**

─ CP na řad od počátku uvádí jméno (název) konkrétního oprávněného (remitenta)

─ jedině remitent se může předložením CP legitimovat k výkonu práv do něj vtělených

─ převádí se jednostranným PJ převodce, tzv. **rubopis** (indosament) – vyznačený na rubu či přívěsku CP

─ tzv. **indosačním prohlášením** („za mne na řad“ s připojeným jménem nabyvatele) projevuje vůli, aby na její místo (řad) nastoupil jiný oprávněný (rubopisník, indosatář) + **předáním**

─ **nevyplněný rubopis** (blankoindosament) – neuvádí osobu rubopisníka, podobný režim jako u CP na doručitele; nepoužitelné u kmenového listu, akcie i zatímního listu

─ nabyvateli při legitimaci **musí** **svědčit** **nepřetržitá řada rubopisů**, musí se zohlednit jiné právní skutečnosti, které nemusí být zaznamenány (přeměny, smrt zůstavitele) – řada se může jevit přetržená

─ originární nabytí – právo se odvozuje ze směnky samotné, nezávisle na postavení předchůdce

**3.** **forma na jméno**

─ k výkonu práv se může legitimovat jedině předložitel, který je v cenném papíru označen

─ vlastnické právo se převádí smlouvou k okamžiku její účinnosti, není možný převod rubopisem

─ **musí prokázat**, že osoba uvedená na CP mu CP převedla (cese)

─ derivativní nabytí – nabyvatel vstupuje do p. postavení předchůdce (> dlužníkovi zůstávají všechny námitky a obrany, jaké měl proti původnímu vlastníku CP na jméno) – jako u klasické cese pohledávky

**právní titul převodu**

─ k přechodu vlastnického práva je bez ohledu na formu CP vždy **nezbytná existence právního titulu – smlouva** kupní, darovací, směnná, smlouva o zajišťovacím převodu práva, smlouva o zápůjčce

─ nevlastníkovi stejně bude plněno po legitimaci, titul se nezkoumá, ledaže by se vlastníku CP podařilo prokázat, že titul neexistoval/odpadl

**omezená nabídka forem**

─ skladištní, náložní list: všechny 3 formy možné

─ akcie: akcie na majitele (=CP na doručitele), akcie na jméno (=CP na řad), matoucí terminologie ZOK

(akcie jako CP na jméno vyloučena, protože by tam byla omezená převoditelnost)

─ směnka: CP na řad, CP na jméno (nelze na doručitele, náležitostí je jméno remitenta)

─ kmenový či zatímní list: jen jako CP na řad

─ kupon či opční list: jen jako CP na doručitele

**nejasná forma – domněnky**

─ chybí-li na CP údaj o oprávněné osobě, jde o CP na doručitele

─ obsahuje-li CP jméno oprávněného, má se za to, že jde o CP na řad

─ u směnek, aby byly CP na jméno, je třeba výslovně projev vůle výstavce > rektadoložku

**6. TŘÍDENÍ A DRUHY CENNÝCH PAPÍRŮ**

─ CP individuálně X hromadně vydávané, individuálně X veřejně nabízené, přijaté X nepřijaté k obchodování na evropském regulovaném trhu, způsobilé X nezpůsobilé veřejné nabídky atd.

─ CP státní, komunální, vydávané ČNB, korporátní či jiné

─ třídění dle zastupitelnosti

- **vzájemně zastupitelné** – CP téhož druhu vydávané týmž emitentem v téže formě, z nichž vznikají stejná práva; ve smlouvě mohou být vymezeny druhově (ochranné prvky + otisk místo podpisu)

- **nezastupitelné**

─ třídění dle účinků vzniku

- **deklaratorní** – právo zprvu existuje mimo CP nezávisle na něm (účastnické CP)

- **konstitutivní** – s CP vzniká i právo, které je s ním spjato (směnky, dluhopisy)

─ třídění dle vyjádření hospodářské kauzy

- **kauzální** – je patrné, co bylo důvodem jejich vzniku (téměř všechny pojmenované CP)

- **abstraktní** – svůj hospodářský důvod vyjadřovat nemusejí nebo nesmějí (směnka)

─ třídění dle druhu

- **účastnické** (podílnické) – ztělesňují podíl ve společnosti či na účelovém sdružení jmění; akcie či zatímní listy (a.s. či e.s.), kmenové listy (s.r.o.), investiční listy (k.s. na investiční listy); podílové listy

- **dlužnické** – inkorporují právo na plnění, tj. pohledávku; peněžitý předmět plnění (dluhopis, směnka, šek, kupon), nepeněžitý (náložný list, skladištní list, opční list – právo na přednostní úpis akcií)

- **věcněprávní** – vtělují právo věcné; zemědělský skladní list (vtělení VP či ZP k zeměd. komoditám)

- zbožové – různé druhy CP, jejichž předmětem je v konečném důsledku zboží

─ **nepojmenované druhy CP**

- listina musí určit právo, které je s ní spojeno, údaj o výstavci a to, že zmíněné právo vtěluje

- ZOK: zákaz inkorporovat do CP podíl společníka v OK, ledaže jde o kapitál. společnost (X družstvo)

- absolutní právo lze inkorporovat jen, když tak stanoví zákon (tj. jen u pojmenovaných CP)  
  
**1. ZAKNIHOVANÉ A IMOBILIZOVANÉ CENNÉ PAPÍRY (ZCP a ICP)**

─ tradiční označení, ale ZCP vlastně **není CP, nemá hmotný substrát** – jde o věc movitou, avšak **nehmotnou**;

─ ZCP = **zápis** **v evidenci**, který nahrazuje hmotný CP; lze ho převést jen změnou zápisu v evidenci

─ proces zaknihování = **dematerializace** CP (odhmotnění), právo s ním ale zachází jako s věcí hmotnou

─ na ZCP se použije **úprava CP, nevylučuje-li to jejich povaha či zákon**

─ u ZCP se nerozlišují formy, jsou vždy vedeny na jméno konkrétní osoby a zákon stanoví specifický způsob převodu a legitimace (výjimka pro akcie – počítá se s formou)

─ použije se většina zbylých kritérií třídění CP a ustanovení o jejich vydání

─ **přeměna CP na ZCP a naopak** (§ 529-544 OZ)

─ přeměna by neměla bránit vzájemné zastupitelnosti CP a ZCP, vydal-li je týž emitent a vznikají-li z nich tatáž práva

**2. VEDENÍ EVIDENCE ZCP a ICP**

· **centrální evidence** („centrální evidence ZCP“, § 92 ZPKT)

─ **soustředění evidence co největšího počtu ZCP do jediného místa** (evidovat v ní lze ale i ICP)

─ **1. tuzemský centrální depozitář**, od 2016: **2. zahraniční centrální depozitář**, **3. ČNB**

─ ZCP lze evidovat zásadně jen v centrální evidenci a evidenci na ni navazující (výjimky pro CP kolektivního investování a státní dluhopisy)

· **samostatná evidence** („samostatná evidence investičních nástrojů“)

─ každý obchodník s CP, který má v povolení ke své činnosti uvedenu investiční službu úschovy a správy investičních nástrojů, osoby oprávněné k vedení evidence ZCP kolektivního investování a další

─ **především evidence o CP převzatých do úschovy**, obzvláště tedy o ICP a sběrném dluhopisu; dále evidence ZCP kolektivního investování, zaknihované státní dluhopisy

 *druhy majetkových účtů:*

─ **účet vlastníka** – evidence ZCP a ICP toho, pro něhož byl účet zřízen, vyvratitelná domněnka, že ZCP a ICO patří osobě, na jejímž vlastnickém účtu jsou zapsány

─ **účet zákazníků** – majitel účtu zde eviduje ZCP a ICP svých zákazníků (majitel účtu ≠ vlastník CP)

─ osoba vedoucí centrální evidenci nepozná z účtu zákazníků údaje o jednotlivých vlastnících

· **navazující evidence** (dvoustupňová evidence)

─ vede ji majitel účtu zákazníků v centrální či samostatné evidenci – vést zde lze jen účty vlastníků

(X výjimka: lze zde vést i účty zákazníků, pouze pro zahraniční subjekt > třístupňová evidence)

─ **evidence emisí**

─ přehled o vlastnících ZCP či ICP z celé emise (ať jsou na jakémkoli stupni)

─ vede ji osoba vedoucí evidenci 1. stupně (centrální nebo samostatnou evidenci), má smlouvu s emitentem, který ZCP či ICP z dané emise vydal > předává mu výpis z evidence emisí

─ na její výzvu přispívají údaji ze svých navazujících evidencí osoby, které je vedou

─ výpisy z evidence emisí slouží jako **primární nástroj k určení (legitimaci) osob oprávněných k výkonu práv ze ZCP či ICP v takové evidenci**

─ pokud se údaje na výpisu z evidence emise liší od údajů na výpisu z majetkového účtu, za rozhodující se považují údaje na výpisu z evidence emise

**19. Právní úprava podnikání na kapitálovém trhu. Právní úprava kolektivního investování.**

* Pojem **kapitálový trh není** v právním řádu **definován**
* Zjednodušeně ho však lze definovat jako *součást finančního trhu, kde dochází* ***k pohybu kapitálu prostřednictvím různých forem cenných papírů mezi účastníky kapitálového trhu***
* **Kapitálový trh** je trhem s dlouhodobými finančními instrumenty, jejichž splatnost přesahuje jeden rok - hypoteční úvěry a jiné dlouhodobé úvěry, akcie a jiné majetkové cenné papíry, dluhopisy apod. určené pro dlouhodobé financování investic
* vs. „**peněžní trh“** - obchodovány finanční instrumenty s dobou splatnosti kratší než jeden rok, obvykle spíše v řádu dnů či měsíců - krátkodobé cenné papíry, krátkodobé vklady apod. umožňující osobám obchodujícím na peněžním trhu přístup k potřebným zdrojům, zajišťují likviditu
* **Soubor právních norem regulujících právní vztahy vznikající, realizující se a zanikající v oblasti kapitálového trhu**
* **Cíle regulace práva kapitálového trhu:**
  + **riziko nezískání / zamlčení pravdivé informace v rozsahu nezbytném pro provedení přesného investičního rozhodnutí;** toto riziko se do jisté míry odbourává vymezením informačních povinností (historické finanční skandály);
  + **riziko ztráty svěřeného kapitálu;** způsobem snížení tohoto rizika je především státní dohled, garance kontroly, rozhodovací oprávnění investorů a pravidla přístupu na kapitálový trh
  + **riziko neprofesionální správy svěřeného kapitálu;** obdobně jako v předchozím případě se riziko minimalizuje rozsahem povolených investičních služeb, kontrolou, pravidly *insider trading*
* základním **pramenem práva** upravujícím **podmínky podnikání na kapitálovém trhu**, poskytování služeb v oblasti kapitálového trhu a veřejnou nabídku cenných papírů je **zákon** č. 256/2004 Sb., **o podnikání na kapitálovém trhu**, který zároveň vymezuje základní instituty a pojmy kapitálového trhu
* zákon č. 15/1998 Sb., o dohledu v oblasti kapitálového trhu - stanovuje působnost a pravomoc ČNB (správní úřad pro oblast kapitálového trhu)
* zákon č. 240/2013 Sb., o investičních společnostech a investičních fondech
* zákon č. 377/2005 Sb., o finančních konglomerátech (doplňkový dohled)
* zákon č. 21/1992 Sb., o bankách, ve znění pozdějších předpisů
* zákon č. 6/1993 Sb., o České národní bance, ve znění pozdějších předpisů
* Předmětem podnikání na kapitálovém trhu jsou **investiční nástroje**, tedy:
  + **investiční cenné papíry**
  + **cenné papíry kolektivního investování**
  + **nástroje peněžního trhu** (úvěry, peněžní prostředky v cizí měně)
  + **finanční deriváty** (opce, futures, swapy, forwardy, nástroje umožňující přenos úvěrového rizika, finanční rozdílové smlouvy apod.)
* Mezi investiční cenné papíry pak řadíme zejména **akcie** a **dluhopisy**
* Služby poskytované účastníky kapitálového trhu v souvislosti s investičními nástroji nazýváme **investičními služby**, těmi jsou především:
  + **přijímání** a **předávání pokynů** týkajících se investičních nástrojů
  + **provádění pokynů** týkajících se investičních nástrojů **na účet zákazníka**
  + **obchodování** s investičními nástroji **na vlastní účet**
  + **obhospodařování majetku zákazníka**, **je-li** jeho **součástí** **investiční nástroj**, na základě **volné úvahy** v rámci smluvního ujednání
  + **investiční poradenství** týkající se investičních nástrojů
* **subjekty, které pociťují relativní přebytek peněžních prostředků a jsou ochotny poskytnout tyto peněžní prostředky dočasně jiným, a**
* **subjekty, které pociťují relativní nedostatek peněžních prostředků, potřebují si peněžní prostředky dočasně obstarat a jsou ochotny za to zaplatit odpovídající cenu.**
* Pojem účastníci kapitálového trhu zahrnuje **veškeré subjekty, které se účastní operací na kapitálovém trhu**
* **Těmito** **subjekty** podle zákona o podnikání na kapitálovém trhu **jsou**:
  + **Obchodník s cennými papíry**
  + **Investiční zprostředkovatel**
  + **Vázaný zástupce**
  + **Profesionální zákazník**
* **Obchodník s cennými papíry** je **právnická osoba** (akciová společnost či společnost s ručením omezeným), která poskytuje **investiční služby** na základě **povolení** **České národní banky**
* **Obchodník s cennými papíry** poskytuje **investiční služby s odbornou péčí** a **obezřetně, jedná kvalifikovaně**, **čestně** a **spravedlivě** a v nejlepším **zájmu zákazníků**
* **Pokyny** zákazníka **provádí** obchodník s cennými papíry **za nejlepších podmínek** a ve vztahu k pokynům ostatních zákazníků nebo pokynům na vlastní účet jedná **spravedlivě** a **bez** zbytečných **průtahů**
* **Investiční zprostředkovatel** je osoba **zaregistrovaná u České národní banky**, která je **oprávněna přijímat a předávat pokyny** týkající se investičních nástrojů nebo **poskytovat investiční poradenství**. Investiční zprostředkovatel však:
  + **nepřijímá peněžní prostředky** nebo investiční nástroje **zákazníků**
  + **pokyny předává pouze**:
    - ■bance
    - ■obchodníkovi s cennými papíry
    - ■obhospodařovateli fondu kolektivního investování
* **Vázaný zástupce** je **fyzická nebo právnická osoba**, **která je oprávněna za zastoupeného:**
  + **zařídit, a popřípadě i uzavřít, obchody** týkající se přijímání a předávaní pokynů týkajících se investičních nástrojů
  + **poskytovat investiční poradenství**
  + **propagovat investiční služby**
* **Zastoupeným** vázaného zástupce však **může být pouze**:
  + **obchodník s cennými papíry**
  + **investiční zprostředkovatel**
* Vázaný zástupce **nesmí přijímat peněžní prostředky** nebo **investiční nástroje zákazníků**
* Vázaný zástupce je povinen jednat s vynaložením **odborné péče**, za výkon investičních činností vázaným zástupcem však odpovídá zastoupený
  + **Profesionálním zákazníkem** rozumí zákon o podnikání na kapitálovém trhu především:
    - **obchodníka s cennými papíry**
    - **finanční instituce** (banka, spořitelní a úvěrní družstvo, pojišťovna, zajišťovna, investiční společnost, investiční fond, penzijní fond, penzijní společnost)
    - **osoby provádějící sekuritizaci** či **hedging**
    - **státy** nebo členské státy federace
    - **národní banky**
    - **osoby, jejichž rozhodující činnost spočívá v obchodování** na vlastní účet **s investičními nástroji nebo komoditami**
    - **dále pak všechny ostatní právnické osoby založené za účelem podnikání, které překračují určité ekonomické ukazatele stanovené zákonem**
* **Profesionální zákazník** pak může být i kdokoliv jiný **na vlastní žádost**
* Zákon předpokládá, že profesionální zákazník má **odborné znalosti a zkušenosti v oblasti investic** k tomu, **aby činil vlastní investiční rozhodnutí a vyhodnocoval rizika**, která podstupuje v souvislosti s investiční službou nebo obchodem s investičním nástrojem
* Obchodovat s cennými papíry lze v zásadě dvěma způsoby:
  + v rámci **regulovaného trhu**
  + v rámci **neregulovaného trhu (OTC)**
  + Pro obchodování na **neregulovaném trhu** nestanoví zákon **žádné zvláštní požadavky**, vyjma pravidel pro **nabízení cenných papírů veřejnosti**
* V takovém případě je emitent **povinen uveřejnit informace** týkající se nabízeného cenného papíru **ve formě** **prospektu cenného papíru**
* **Prospekt** musí obsahovat **veškeré údaje**, **které jsou** **nezbytné pro investory k zasvěcenému posouzení nabízeného cenného papíru a práv s ním spojených**
* **Prospekt se uveřejňuje** bez zbytečného odkladu po jeho schválení **na internetových stránkách emitenta** nebo **jiné osoby nabízející cenné papíry**, **organizátora regulovaného trhu** či **v podobě brožury**, která je bezplatně dostupná veřejnosti v sídle a provozovně organizátora regulovaného trhu
* Oproti tomu **regulovaný trh** je trh organizovaný **organizátorem regulovaného trhu**, na kterém se **pravidelně obchoduje** a který má **stanovená pravidla pro přijímání a obchodování s investičními nástroji**
* Regulovaný trh může být organizován pouze **zvláštním subjektem** – **organizátorem regulovaného trhu**, který k tomu má povolení České národní banky
* Organizátor regulovaného trhu může organizovat jako součást regulovaného trhu **oficiální trh s cennými papíry** – oficiální trh, který splňuje **přísnější podmínky pro přijetí cenného papíru** k obchodování na oficiálním trhu
* Požadavek na **transparentnost** regulovaného trhu (ochrana před zneužitím vnitřních informací atd.):
  + Slabá teorie
  + Středně silná teorie
  + Silná teorie kapitálového trhu
* **Dohled** nad plněním povinností účastníků kapitálového trhu vykonává **Česká národní banka**
* Česká národní banka může uložit osobě podléhající dohledu, která porušila zákon o podnikání na kapitálovém trhu, **opatření k nápravě**, zahrnující zejména:
  + **nařídit** mimořádné **provedení auditu** či **změnu auditora**
  + **zakázat** či na dobu 5 let **pozastavit některou činnost** podléhající dohledu
  + **pozastavit obchodování s investičními nástroji**
  + **zavést nucenou správu**
  + **změnit rozsah povolení** uděleného podle zákona o podnikání na kapitálovém trhu
  + **odejmout povolení nebo souhlas**, zrušit registraci nebo provést výmaz vázaných zástupců
  + **zakázat nebo pozastavit** nejdéle na dobu 10 pracovních dnů **veřejné nabízení investičních cenných papírů**, **obchodování s investičním cenným papírem** na regulovaném trhu nebo jeho **přijetí** na něj
  + **zakázat nebo pozastavit propagaci** nebo oznámení týkající se **veřejné nabídky** nebo přijetí **investičního cenného papíru** k obchodování na regulovaném trhu
  + **nařídit výměnu vedoucí osoby** podléhajících dohledu
  + **nařídit uveřejnění povinně uveřejňované informace**

**20. Správní a trestní odpovědnost podnikatele (obecně).**  
  
Mezi nejvýznamnější prameny právní úpravy patří:

Správní právo

1. a)Zákon č. 250/2016 Sb., o odpovědnosti za přestupky a řízení o nich (OPŘ),
2. b)Zákon č. 251/2016 Sb., o některých přestupcích (NP).

Trestní právo

1. a)Zákon č. 40/2009 Sb., trestní zákoník (TZ),
2. b)Zákon č. 418/2011 Sb., o trestní odpovědnosti právnických osob a řízení proti nim (ZTOPO),
3. c)Zákon č. 141/1961 Sb., trestní řád.  
     
   Definice přestupku (§ 5 OPŘ)  
   Přestupkem je společensky škodlivý protiprávní čin, který je v zákoně za přestupek výslovně označen a který vykazuje znaky stanovené zákonem, nejde-li o trestný čin.  
     
   **a) Fyzická osoba**  
   Fyzická osoba je pachatelem, jestliže svým zaviněným jednáním naplnila znaky přestupku nebo jeho pokusu, je-li trestný.

**b) Právnická osoba**  
Právnická osoba je pachatelem, jestliže k naplnění znaků přestupku došlo jednáním fyzické osoby, která se za účelem posuzování odpovědnosti právnické osoby za přestupek považuje za osobu, jejíž jednání je přičitatelné právnické osobě a která porušila právní povinnost uloženou právnické osobě, a to při činnosti právnické osoby, v přímé souvislosti s činností právnické osoby nebo ku prospěchu právnické osoby nebo v jejím zájmu.

**c) Podnikající fyzická osoba**  
Podnikající fyzická osoba je pachatelem, jestliže k naplnění znaků přestupku došlo při jejím podnikání nebo v přímé souvislosti s ním a podnikající fyzická osoba svým jednáním porušila právní povinnost, která je uložena podnikající fyzické osobě nebo fyzické osobě.  
  
**§ 66 odst. 3 písm. e) zákona č. 185/2001 Sb., o odpadech a o změně některých dalších zákonů**

*Právnická nebo podnikající fyzická osoba se dopustí přestupku tím, že provozuje zařízení ke sběru nebo výkupu odpadů bez potřebného souhlasu příslušného správního úřadu nebo v rozporu s ním nebo provozuje zařízení ke sběru nebo výkupu odpadů v rozporu se schváleným provozním řádem zařízení.*

**§ 36d odst. 3 písm. zákona č. 21/1992 Sb., o bankách**

*Obchodník s cennými papíry,.., se dopustí přestupku tím, že*

*a) nesplní oznamovací povinnost vůči bance nebo pobočce zahraniční banky…*  
  
**Druhy správních trestů**

**Za přestupek lze uložit správní trest:**

**a) napomenutí,**

**b) pokuty,**

**c) zákazu činnosti,**

**d) propadnutí věci nebo náhradní hodnoty,**

**e) zveřejnění rozhodnutí o přestupku.**

**Ochranná opatření jsou:**

**a) omezující opatření a**

**b) zabrání věci nebo náhradní hodnoty.**  
  
**Zrušení, zánik a přeměna právnické osoby**  
Správní orgán zakáže zrušení, zánik nebo přeměnu obviněné právnické osoby, pokud má důvodné podezření, že by se právnická osoba mohla svým zánikem vyhnout potrestání za přestupek nebo výkonu správního trestu nebo že by mohla zmařit uspokojení nároku na náhradu škody nebo nároku na vydání bezdůvodného obohacení, není-li takový postup zjevně nepřiměřený vzhledem k povaze a závažnosti přestupku, ze kterého je obviněna.

Pokud správní orgán vydá zákaz podle předchozího odstavce, obviněná právnická osoba nebude zrušena, nezanikne nebo nedojde k její přeměně.  
  
Přestupky na úseku podnikání dle § 9 NP (1)  
1) Fyzická, právnická nebo podnikající fyzická osoba se dopustí přestupku tím, že provozuje obchodní, výrobní či jinou výdělečnou činnost bez veřejnoprávního oprávnění, je-li požadováno.

(2) Právnická nebo podnikající fyzická osoba se dopustí přestupku tím, že

a) nesplní povinnost

1. uvádět na obchodních listinách … o své obchodní firmě, a nemá-li ji, o svém jménu, sídle, zápisu do obchodního rejstříku, včetně oddílu a vložky,…, …, a identifikační číslo osoby, bylo-li jí přiděleno,

2. podat návrh na zápis, změnu nebo výmaz zápisu v obchodním rejstříku nebo v jiném veřejném rejstříku, uložit listinu do sbírky listin, nebo

3. používat při podnikání svou obchodní firmu, a nemá-li ji, své jméno,

b) uvede na obchodní listině údaje, které jsou způsobilé vyvolat klamavý dojem.

Přestupky na úseku podnikání dle § 9 NP (2)  
Za uvedené přestupky lze uložit pokutu do

a) 100000 Kč, jde-li o přestupek podle odstavce 1 nebo odstavce 2 písm. a), nebo

b) 50000 Kč, jde-li o přestupek podle odstavce 2 písm. b).

Za přestupek podle odstavce 2 písm. b) lze spolu s pokutou uložit zákaz činnosti do 1 roku.  
  
Trestným činem je protiprávní čin, který trestní zákon označuje za trestný a který vykazuje znaky uvedené v takovém zákoně.

Trestné činy se dělí na přečiny a zločiny.

a) Přečiny jsou všechny nedbalostní trestné činy a ty úmyslné trestné činy, na něž trestní zákon stanoví trest odnětí svobody s horní hranicí trestní sazby do pěti let.

b) Zločiny jsou všechny trestné činy, které nejsou podle trestního zákona přečiny; zvlášť závažnými zločiny jsou ty úmyslné trestné činy, na něž trestní zákon stanoví trest odnětí svobody s horní hranicí trestní sazby nejméně deset let.

Trestné činy, kterých se mohou dopustit podnikatelé mohou být přečiny, zločiny i zvlášť závažnými zločiny.  
Z trestných činů uvedených ve Zvláštní části trestního zákoníku mají relevanci:

a) Trestné činy proti majetku (Hlava V – např. zpronevěra, pojistný podvod, úvěrový podvod, dotační podvod, lichva, porušení povinnosti při správě cizího majetku, způsobení úpadku, porušení povinnosti v insolvenčním řízení, pletichy v insolvenčním řízení),

b) Trestné činy hospodářské (Hlava VI – např. zkrácení daně, poplatku a podobné povinné platby, neodvedení daně, pojistného na sociální zabezpečení a podobné povinné platby, porušení předpisů o nálepkách a jiných předmětech k označení zboží, padělání a pozměnění předmětů k označení zboží pro daňové účely a předmětů dokazujících splnění poplatkové povinnosti, porušení předpisů o pravidlech hospodářské soutěže)  
  
Trestnými činy právnických osob se rozumí zločiny nebo přečiny uvedené v trestním zákoníku, s výjimkou trestných činů uvedených v § 7 ZTOPO.

Trestným činem spáchaným právnickou osobou je protiprávní čin spáchaný v jejím zájmu nebo v rámci její činnosti, jednal-li tak

a) statutární orgán,

b) osoba ve vedoucím postavení, i když není osobou uvedenou v písmenu a),

c) ten, kdo vykonává rozhodující vliv na řízení této právnické osoby, nebo

d) zaměstnanec při plnění pracovních úkolů, i když není osobou uvedenou v písmenech a) až c),

jestliže jí ho lze přičítat.

Trestní odpovědnosti právnické osoby nebrání, nepodaří-li se zjistit, která konkrétní fyzická osoba za ni jednala.  
  
Za trestné činy spáchané právnickou osobou lze uložit pouze tyto tresty:

a) zrušení právnické osoby,

b) propadnutí majetku,

c) peněžitý trest,

d) propadnutí věci,

e) zákaz činnosti,

f) zákaz plnění veřejných zakázek nebo účasti ve veřejné soutěži,

g) zákaz přijímání dotací a subvencí,

h) uveřejnění rozsudku.

Soud může uložit právnické osobě ochranné opatření zabrání věci, včetně zabrání náhradní hodnoty nebo zabrání spisů a zařízení, nebo namísto zabrání věci uložit pozměnění věci, odstranění určitého zařízení, označení nebo provedení jiné změny nebo omezení dispozice s věcí za podmínek stanovených trestním zákoníkem.

* **Zákon č. 240/2013 Sb., o investičních společnostech a investičních fondech – úč. 19.8.2013**
* **ZISIF neobsahuje na rozdíl od předchozí právní úpravy definici investičního fondu, ale definuje až jednotlivé typy investičních fondů**

**(dříve dle § 64 odst. 1 zákona o kolektivním investování → právnická osoba v právní formě akciové společnosti, jejímž předmětem podnikání je kolektivní investování a která má povolení ČNB k činnosti investičního fondu)**

* **Dělení:**
  + ■**Z hlediska sídla: investiční fondy x zahraniční investiční fondy**
  + ■**Z hlediska právní formy: investiční fondy s právní osobností x investiční fondy bez právní osobnosti**
  + ■**Z hlediska okruhu investorů: fondy kolektivního investování x fondy kvalifikovaných investorů**
* **§ 480 ZISIF – povolení k činnosti samosprávného investičního fondu – uděluje ČNB**
* **§ 554 odst. 2 ZISIF – ten, komu bylo odňato povolení k činnosti samosprávného investičního fondu, a kdo je akciovou společností s proměnným kapitálem nebo komanditní společností na investiční listy nebo fondem kolektivního investování se zrušuje s likvidací a jeho likvidátora jmenuje ČNB**
* **§ 361 ZISIF obdobné použití ustanovení upravujících zrušení investiční společnosti**
* **Zrušení:**
  + **rozhodnutím soudu – likvidátora jmenuje na návrh ČNB soud**
  + **rozhodnutím příslušného orgánu investičního fondu s právní osobností**
  + **uplynutím doby, na kterou byl založen**
    - **příslušný orgán investičního fondu s právní osobností rozhodne o podání žádosti o jmenování likvidátora ČNB bez zbytečného odkladu po rozhodnutí o zrušení s likvidací či nejpozději 2 měsíce před uplynutím doby, na kterou byl investiční fond s právní osobností založen**
* **Jmenování**
  + **osoba způsobilá být členem statutárního orgánu (§ 189 NOZ) → plně svéprávná (§ 152 odst. 2 NOZ)**
  + **dle § 350 ZISIF jmenuje ČNB, která není vázána osobou navrhovanou investičním fondem s právní osobností v podané žádosti**
* **Odměna**
  + **vyhláška ČNB č. 474/2013 Sb., o odměně likvidátora, nuceného správce a insolvenčního správce některých poskytovatelů služeb na kapitálovém trhu a o náhradě jejich hotových výdajů**
* **Hrazení nákladů likvidace a odměny**
  + **primárně z majetku investičního fondu s právní osobností, pokud nepostačuje, vyplatí je stát**
  + **vyhláška č. 474/2013 Sb.**
* **Povinnost likvidátora jednat s odbornou péčí (x porušení je správní delikt/přestupek** → **sankce: pokuta do 10 mil. Kč – podnikající FO, do 5 mil. Kč – FO)**
* **Nově typ investičního fondu**
* **§ 102 a násl. ZISIF**
* **Nemá právní osobnost, ale je tvořen jměním**
  + **Otevřený**
  + **Uzavřený**
* **Vlastnické právo k majetku v podílovém fondu náleží společně všem podílníkům, a to v poměru podle hodnoty jimi vlastněných podílových listů**
* **Vlastnická práva k majetku v podílovém fondu vykonává vlastním jménem na účet podílového fondu jeho obhospodařovatel**
* **zaniká dnem výmazu ze seznamu podílových fondů vedeného ČNB**
* **§ 114 ZISIF – pravidlo odděleného účetnictví pro jednotlivé podílové fondy**

Zrušení a likvidace podílového fondu

* **§ 376 ZISIF**
* obhospodařovatel podílového fondu zpeněží majetek v podílovém fondu a splní jeho dluhy ve lhůtě 6 měsíců ode dne zrušení podílového fondu
* administrátor podílového fondu pak vyplatí podílníkům jejich podíly na likvidačním zůstatku do 3 měsíců ode dne zpeněžení majetku v podílovém fondu
* za předpokladu, že jsou naplněny podmínky pro náhradní splnění podle občanského práva, složí se v souladu s § 377 ZISIF podíl na likvidačním zůstatku do soudní úschovy
  + v případě, že soudní poplatek za návrh na zahájení řízení o úschově převyšuje částku, která má být do soudní úschovy složena, podíl na likvidačním zůstatku se do soudní úschovy nesloží a připadne přímo státu

Investiční společnost

* **právnická osoba ve formě akciové společnosti se sídlem v ČR**
* **na základě povolení uděleného ČNB oprávněna**
  + **obhospodařovat investiční fond nebo zahraniční investiční fond**
  + **popřípadě provádět administraci investičního fondu nebo zahraničního investičního fondu**
  + **nebo vykonávat další činnosti – portfolio management, úschova a správa investičních nástrojů, investiční poradenství**
* **§ 345 a násl. ZISIF**
* **Zrušení:**
  + **rozhodnutím soudu – likvidátora jmenuje na návrh ČNB soud**
  + **rozhodnutím příslušného orgánu investiční společnosti**
  + **uplynutím doby, na kterou byla založena**
    - **příslušný orgán investiční společnosti rozhodne o podání žádosti o jmenování likvidátora ČNB bez zbytečného odkladu po rozhodnutí o zrušení s likvidací či nejpozději 2 měsíce před uplynutím doby, na kterou byla investiční společnost založena**
* **Jmenování**
  + **osoba způsobilá být členem statutárního orgánu (§ 189 NOZ) → plně svéprávná (§ 152 odst. 2 NOZ)**
  + **dle § 350 ZISIF jmenuje ČNB, která není vázána osobou navrhovanou investiční společností v podané žádosti**
* **Odměna**
  + **vyhláška ČNB č. 474/2013 Sb., o odměně likvidátora, nuceného správce a insolvenčního správce některých poskytovatelů služeb na kapitálovém trhu a o náhradě jejich hotových výdajů**
* **Hrazení nákladů likvidace a odměny**
  + **primárně z majetku investiční společnosti, pokud nepostačuje, vyplatí je stát**
  + **vyhláška č. 474/2013 Sb.**
* **Povinnost likvidátora jednat s odbornou péčí (x porušení je správní delikt/přestupek** → **sankce: pokuta do 10 mil. Kč – podnikající FO, do 5 mil. Kč – FO)**

**21. Společnost podle občanského práva, tichá společnost.**

**1. SMLOUVA O SPOLEČNOSTI**

A) **pojem a význam společnost**

─ **zaváže-li se smlouvou několik osob sdružit jako společníci za společným účelem činnosti nebo věci**

─ podstatné náležitosti: a) dohoda o společném účelu, b) ujednání o vkladu či závazku k činnosti

─ společnost mohou založit nejméně 2 osoby (FO či PO), „společnost občanského práva“

─ forma není předepsána (**X** pokud je majetkový vklad  soupis vkladu společníků s podpisy)

· **1. nemá právní subjektivitu** (jde o obligaci)

─ podílové spoluvlastnictví společníků (vložený majetek), solidární ručení za dluhy

· **2.** **společný účel** (výdělečný i nevýdělečný, krátkodobý i dlouhodobý, musí být dovolený)

─ úprava v OZ převážně **dispozitivní charakter** (X zákaz lví společnosti, omezení p. na informace)

─ **výhoda:** neformálnost založení  bez nutnosti smlouvy v kvalifikované formě a registrace v určeném rejstříku X **nevýhoda:** absence právní osobnosti

─ **využití:** např. v oblasti veřejných zakázek  dodavatelé nejsou schopni plnit samostatně, a tak uzavřou smlouvu o společnosti; i v rámci OK: např. dohoda o hlasování akcionářů, pomocná funkce u jiných PJ (na spolek, kt. nebyl zapsán do VR, se použije úprava společnosti)

─ i jako subsidiární úprava u OK (hlavně u osobních společností, u kapitálových max. povinnost loajality)

B) **P@P společníků**

─ **členství** je osobní povahy, účast nelze převést na jiného (je to obligace); obsah: vzájemná P@P

─ **povinnost** **podporovat dosažení společného účelu**

─ **povinnost loajality** vůči ostatním společníkům

─ **povinnost přispět**: vnést vklad či se zavázat k určité činnosti *pracovní X kapitálová X smíšená sp.*

─ za činnost > právo na podíl na zisku, u věcí > stávají se spoluvlastníky nebo právo užívat/požívat

─ **zákaz konkurence**: nic, co konkuruje společnému účelu (X výslovný souhlas společníků)

─ 1. zdrží se, 2. nahradí škodu, 3. vyloučen, 4. aby jednání bylo prohlášeno „na společný účet“ , 5. postoupení práva na odměnu

─ **právo na rozdělení majetku** nabytého za trvání společnosti (nejsou-li spoluvl. podíly určeny > jsou stejné) **X** zákaz tzv. lvího podílu *(societas leonina)*(***=*** vyloučení společníka z práva na podílu)

─ **povinnost nést ztrátu** – rovným dílem, lze upravit; vyloučit ji lze, ale nemá účinky proti 3. osobám

─ **právo rozhodovat** o záležitostech společnosti  většina hlasů **X** změna smlouvy– jednomyslně; kvórum i počet hlasů na společníka lze smluvně upravit

─ **právo správy** společné věci – ale mohou pověřit správce (může být i třetí osoba)

─ **právo na informace** – od správce (pravidelná vyúčtování)

C) **společnost jako organizace**

─ je to obligace, přesto má určité **organizační rysy**:

· **rozhodování o nejvýznamnějších otázkách** – vždy všichni společníci (paralela s nejvyš. orgánem OK)

· **správa společnosti** (spol. záležitostí) – všichni společně, popřípadě některý z nich či třetí osoba (záleží na smlouvě); vnitřní záležitosti (plánování výroby, účetnictví), nakládání se spol. majetkem

· **zastupování společnosti** (jednání vůči 3. osobám) – všichni společně, jelikož společnost nemá právní subjektivitu, ledaže je smlouvou o zastupování pověřen některý z nich či třetí osoba

↪ zde je výjimka – jedná-li kterýkoliv společník ve společné záležitosti se třetí osobou, považuje se za příkazníka všech společníků a jeho jednání zavazuje všechny společníky

D) **vznik a zánik**

─ **vznik**: uzavřením smlouvy  není předepsaná forma (**X** zpřísnění formy zvl. zákony – př. z. o advokacii)

─ **zánik členství** společníka > společnost trvá (krom zániku 1 ze 2 společníků > nemůže být 1 společník)

─ **vystoupit** **lze** **kdykoliv** a to z jakéhokoliv či bez důvodu (omezení: nevhodná doba pro společnost, hrozící újma ostatním > pak jen když má vážný důvod)

─ **lze** **vyloučit** (podstatné porušení povinnosti, insolvenční řízení na jeho majetek)

─ **smrtí** (není-li ujednáno, že platí pro dědice jako p. nástupce)

─ **zánik společnosti** – ze zákona:

─ 1. **dohoda** o zániku, 2. **splnění** podmínek smlouvy, 3. **dosažení účelu**, 4. dosažení účelu se stane **nemožným**, 5. uplynutí doby, 6. zaniklo členství 1 společníka u 2členné spol.

**2. SMLOUVA O TICHÉ SPOLEČNOSTI**

A) **obsah, forma, povaha a funkce**

─ tichý společník se **zavazuje k vkladu, kterým se bude podílet** po celou dobu trvání tiché společnosti ***na výsledcích*** **podnikání podnikatele**, a podnikatel **se zavazuje platit** tichému společníkovi **podíl na zisku**

─ podstatné náležitosti: a) povinnost tichého společníka k vkladu

b) závazek podnikatele platit mu podíl na zisku

─ časté vedlejší náležitosti: výše podílu na zisku, splatnost, způsob vložení předmětu vkladu atd.

─ obecný rámec jednání **povinnost jednat poctivě**

─ jde o obligační vztah mezi podnikatelem a tichým společníkem (jakákoli FO/PO)

─ forma není předepsána

─ funkce:

─ jedním z nástrojů financování podnikatelské činnosti

─ diskrétní formou účasti na podnikání (kapitálová investice), „tichá účast“ není veřejně deklarována není evidována v OR či jiném rejstříku, ani se nezakládá do sbírky listin

↪ možnost zneužití tiché smlouvy  avšak podléhá sankcím

B) **smluvní strany**

─ osoba přijímající tichou účast **musí být vždy podnikatel** (výjimka: nesmí být v.o.s., musí celý zisk rozdělit mezi společníky); tichý společník: jakákoli česká/zahraniční FO/PO

─ smlouvu může s OK uzavřít i její společník; s podnikatelem i jeho ZC

─ podnikatel může uzavřít více smluv o tiché společnosti, nebo jednu smlouvu s více tichými společníky (pak jsou solidárními dlužníky i věřiteli)

C) **vklad tichého společníka**

─ **vklad a předmět vkladu** vkladem se rozumí peněžní vyjádření hodnoty předmětu vkladu

─ předmět vkladu = věc, kterou t. společník vkládá do t. společnosti (peníze či jiná (ne)movitá věc)

─ způsobilé jsou 1. obchodovatelné věci, 2. které lze ocenit v penězích, 3. s nimiž je T společník oprávněn nakládat

─ dispozitivní pravidlo – je-li předmětem vkladu nemovitá věc  podnikatel nabývá (pouze) užívacího a požívacího práva k nemovitosti; je-li jím movitá věc > má se za to, že se stal vlastníkem

D) **P@P smluvních stran**

─ P@P tichého společníka:

─ **vkladová povinnost t. společníka:** předat předmět vkladu anebo umožnit s ním nakládat, (nevyplývá-li ze smlouvy jinak) bez zbytečného odkladu po vzniku tiché společnosti

─ **povinnost ručení**: NE, ani primárně ani akcesoricky (X výjimky: dojde k deklaraci spojení: 1) jeho jméno je obsaženo ve jménu či obch. firmě podnikatele > ručí za všechny dluhy; 2) deklarace jím samotným vůči konkrétní třetí osobě > ručí za dluhy ze smlouvy s touto osobou)

─ **právo kontroly**: dispozitivní právo nahlížet do obchodních dokladů a účetních záznamů (kogentní jen, když prokáže, že záznamy nejsou vedeny správně, poctivě – což prokáže stěží)

─ **právo na stejnopis účetní závěrky**: bez zbytečného odkladu po jejím schválení

─ **právo na podíl na zisku**: není-li výše stanovena smluvně určí se vzhledem k výši jeho vkladu a zavedené praxi stran, popřípadě vzhledem ke zvyklostem (ale ty se uplatní těžko, když jsou „tiché“)

─ **povinnost nést podíl na ztrátě**: kogentní: podíl na ztrátě je stejný jako podíl na zisku; jeho vklad se o podíl na ztrátě snižuje > tj. může tak dojít až ke konzumaci vkladu a tím zániku t. společnosti (mohou si ale sjednat, že vklad se nebude snižovat, že uhradí podíl na ztrátě z jiných prostředků)

─ **povinnost mlčenlivosti** – mají obě strany

─ P@P podnikatele:

─ **povinnost podnikatele podnikat** – to plyne ale spíše z § 6/1: příkaz jednat v právním styku poctivě, dále z §1787/2: P@P se odvozují od účelu smlouvy, kt. má zřejmě sledovat

E) **zánik tiché společnosti**

─ obecná úprava zániku závazků v OZ*např. dohoda stran, uplynutím času, splynutím práv a povinností v jedné osobě, odstoupením ze zákonných či sjednaných důvodů, výpověď smlouvy,…*

─ ↪ speciální důvody zániku:

─ **konzumace vkladu** (ledaže tichý společník uhradí podíl na ztrátě jinak)

─ **ukončení podnikání,** kterého se tichá společnost týká

─ **úpadek** podnikatele

─ **vypořádání:** pouze vklad tichého společníka  povinnost podnikatele vydat mu bez zbytečného odkladu po zániku tiché společnosti jeho vklad upravený o podíl na výsledcích svého podnikání

─ ↪ t. společníkovi tak vzniká peněžitá pohledávka ve výši vkladu snížená, případně zvýšená o podíl na ztrátě či zisku (+právo na vrácení dosud nevyplaceného podílu na zisku z minulých let)

## **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**

## **23. Obecné otázky obchodních společností a družstev II (základní kapitál, vklad, podíl, orgány, jednání, koncernové právo).** ČLENĚNÍ OBCHODNÍCH KORPORACÍ A ZÁKLADNÍ ROZDÍLY

### *Obchodní společnosti a družstva*

· **základní členění OK (§ 1 odst. 1 ZOK):**

o *„Obchodními korporacemi jsou* ***(1)******obchodní společnosti (dále jen „společnost“) a (2) družstva****.“*

· **Základní rozdíl**:

o Společnost – **uzavřený** počet členů – nabytí členství převodem/přechodem podílu & **fixní ZK**

o Družstvo – **neuzavřený** počet **(tzv. princip otevřenosti)** – každý, kdo splní zákonem či jinak dané podmínky, se může stát členem družstva & **variabilní ZK**

#### a) Obchodní společnosti

· **(1) veřejná obchodní společnost**

· **(2) komanditní společnost**

o **Komanditní společnost na investiční listy** – tzv. subtyp OK **(viz B56)**

· **(3) společnost s ručením omezeným**

· **(4) akciová společnost**

o **Akciová společnost s proměnným ZK** – tzv. subtyp OK **(viz B56)**

· **(5) evropská (akciová) společnost**

· **(6) evropské hospodářské zájmové sdružení**

#### b) Družstva

· **(1) družstvo (běžné, bytové, sociální)**

o **Bytové družstvo**

§ Založení jen za účelem zajišťování bytových potřeb svých členů (§ 727 odst. 1 ZOK)

§ Jinou činnost lze provozovat, pokud tím není ohroženo uspokojování bytových potřeb (§ 727 odst. 3 ZOK)

o **Sociální družstvo**

§ Družstvo soustavně vyvíjející **obecně prospěšné činnosti** směřující na podporu sociální soudržnosti, a to za účelem pracovní a sociální integrace znevýhodněných osob do společnosti (zejm. v oblasti vytváření pracovních příležitostí, sociálních služeb a zdravotní péče, vzdělávání, bydlení a trvale udržitelného rozvoje) (srov. § 758 ZOK)

o Bytové a sociální družstvo označujeme jako **subtypy OK**

· **(2) evropská družstevní společnost**

### *Kapitálové a osobní společnosti*

· Základním rozdílem mezi druhy společnosti je **(1)** **zákonném rozsahu ručení za dluhy společnosti, (2) existenci vkladové povinnosti a (3) způsobu rozhodování o fungování/existenci společnosti (zásada jednomyslnosti a majority)**

#### a) Osobní společnost (VOS, KS, EHZS)

##### Veřejná obchodní společnost

· Jedná **čistou** formu osobní společnosti – společníci se sdružují s ohledem na **osobní kvality a své vzájemné vztahy**

· Jakákoli personální změna (smrt, výpověď) je důvodem ke zrušení společnosti (srov. § 113 ZOK)

· Zákaz převodu obchodního podílu (§ 116 ZOK)

· Všichni společníci ručí za své dluhy společnosti **solidárně a neomezeně** **–** proto není tzv. **zákonná vkladová povinnost** (převažuje zde osobní povaha korporace, nikoli kapitálová)

o Při rozhodování se počet hlasů neodvozuje od kapitálového vkladu – každý hlas má stejnou váhu

o k rozhodování ve všech věcech je zapotřebí souhlasu **všech** společníků (§ 105 ZOK) – tzv. **zásada jednomyslnosti**

§ jedná se o projev **smluvní povahy společnosti**

· Každý ze společníků je SO společnosti (§ 106 odst. 1 ZOK)

##### Komanditní společnost

· Jedná se o **modifikovanou** formu VOS

o osobní povaha odvozena od **komplementáře** (žádná zákonná vkladová povinnost, neomezené ručení za dluhy)

o kapitálová povaha odvozena od **komanditisty** (vkladová povinnost, zákonné ručení do výše nesplaceného vkladu dle stavu zápisu v OR)

· Na rozdíl od VOS personální změna **nevede** bez dalšího k zániku společnosti

#### b) Kapitálová společnost (AS, SRO, SE)

· i družstvo řadíme do této kategorie – ZOK ukládá povinnost vytvářet ZK a členové družstva neručí za dluhy (jako u AS a SRO)

##### Akciová společnost

· Jedná se **čistou** formu kapitálové společnosti – společníci se sdružují s ohledem na **kapitálový přínos**

· Při rozhodování se počet/váha hlasů odvozuje od kapitálového vkladu, resp. podílu vkladu na ZK

o Rozhodování ve společnosti založené na **zásadě majority** – nutná ochrana menšinových akcionářů prostřednictvím kogentních ustanovení (př. větší kvórum pro přijetí usnesení VH aj.)

· **Existence zákonné vkladové povinnosti jako jeden základních konstrukčních prvků AS**

o Akcionář **neručí** za dluhy společnosti za jejího trvání – po zániku ručí **v rozsahu svého likvidačního zůstatku**

##### Společnost s ručením omezeným

· Kapitálová povaha – jako u AS podíl na hlasování/zisku/likvidačním zůstatku se odvíjí od kapitálového přínosu

o Minimální hranice vkladu na 1,- Kč – oslabení kapitálové povahy

· Osobní povaha – převedení podílu na třetí osobu je možné pouze se souhlasem VH, neurčí-li společenská smlouva jinak (§ 208 odst. 1 ZOK)

o *V režimu ObchZ nebyla převoditelnost podílu na třetí osobu podmíněna souhlasem VH, tj. pokud společenská smlouva mlčela, byl podíl volně převoditelný.*

· **Omezené ručení za dluhy společnosti (§ 132 odst. 1 ZOK)**

o *„…společně a nerozdílně do výše, v jaké* ***nesplnili vkladové povinnosti*** *podle* ***(1)******stavu*** *zapsaného v obchodním rejstříku* ***(2)*** *v* ***době****, kdy byli věřitelem vyzváni k plnění.“*

### *České a nadnárodní obchodní korporace* **(viz B54)**

· Nadnárodními OK rozumíme **(1)** **evropskou (akciovou) společnost, (2) evropské hospodářské zájmové sdružení a (3) evropskou družstevní společnost**

· Volba podmíněna tzv. evropským prvkem

o skutečné sídlo v zemi EU (PO)/ výkon hlavní činnosti v zemi EU (FO)

o kombinace evropského práva a v omezeném rozsahu národního práva

## FUNKCE PRÁVNÍ ÚPRAVY OBCHODNÍCH KORPORACÍ

· veřejný zájem – ochrana osob navazující právní vztahy s OK

· soukromý zájem – stanovení jasných pravidel, za nichž je OK přiznána právní osobnost – úprava vytváření a fungování OK by měla šetřit náklady a co nejvíce napomáhat k realizaci podnikatelkého (či jiného) cíle

· **numerus clausus OK:**

o taxativně stanovený okruh forem OK – nelze vytvářet libovolné korporační uspořádání nesplňující základní charakteristiky některých z právních forem

o výběr formy je možný jen z některého z uzavřeného počtu modelů – **tzv. numerus clausus**

· **princip nucené formy (Zwangformprinzip)**

o omezení volnosti korporačního uspořádání a kogentní úprava základní charakteristiky každé formy OK (vznik, zánik, minimální obsah společenské smlouvy, zákonné ručení) při výběru a založení OK

o výkon určitého předmětu podnikání může být omezen, resp. je dovolen pouze pro určitou obchodní společnost určité právní formy (př. bankovní služby mohou poskytovat pouze AS)

· **princip ekonomie**

o v závislosti na rozsahu, komplexnosti a složitosti předmětu podnikání jsou zakladatelům „předkládány“ varianty základního uspořádání korporační struktury – tím jsou šetřeny náklady (viz soukromý zájem)

§ zakladatelé **nemusí** vynaložit další náklady na formulaci právních poměrů – předem dána právní úpravou

## OBCHODNÍ KORPORACE A SMLUVNÍ SVOBODA

· smluvní svoboda při založení OK **nemůže být zcela dispositivní** – důvodem je nutnost ochrany veřejného zájmu

o **smluvní autonomie je toliko modifikovaná**

o zakladatelé **musí** za účelem založení OK (jíž právo přiznává právní osobnost) uzavřít **nominátní (společenskou) smouvu s minimálními zákonem stanovenými náležitostmi** pro založení zvolené formy OK (srov. § 8 ZOK).

· **Smluvní autonomie v právu OK**

o Osobní povaha OK posiluje smluvní autonomii✘kapitálová povaha OK zase oslabuje

o Obecně platí, že členové mohou v zákonných mezích upravit své vnitřní poměry (př. převoditelnost podílu, podíl na zisku, hlasování) – nelze však libovolně upravit tzv. **statusové otázky**

§  Stanovisko občanskoprávního a obchodní kolegia NS ze dne 13. ledna 2016, Cpjn 204/2015: *„…statusových otázek, jako např. vymezení jednotlivých orgánů obchodních korporací a jejich působnosti, rozhodování orgánů (tj. zejména svolání, usnášeníschopnosti, hlasovacích většin, osvědčování rozhodnutí veřejnou listinou) atd.“*

· **Vedlejší dohody (sideletters)**

o uzavírány mimo společenskou smlouvu/stanovy

o obsah souvisí s účastí v OK – upravuje vzájemné vztahy mezi členy OK či jejich vztahu k OK (např. dohoda o výkonu hlasovacích práv)

§ *samotné porušení sideletter upravující výkon hlasovacích práv nemá vliv na fungování OK. To znamená, že při porušení takové dohody se nemohou smluvní strany domáhat neplatnosti usnesení valné hromady.*

o zahrnutí takové dohody do společenské smlouvy vede k tomu, že se dohoda stane závaznou pro současné i budoucí členy OK

· **Smlouva mezi OK a členem volného orgánu** – př. smlouva o výkonu funce člena voleného orgánu

· **Smlouva mezi OK a zaměstnancem**

## KRITÉRIA VOLBY PRÁVNÍ FORMY OBCHODNÍ KORPORACE

· **Účel:** univerzální (AS, SRO)✘podnikatelský účel/správa vlastního majetku (KS, VOS)

· **Předpokládaný rozsah podnikání:** menší/střední projekty (SRO)✘velké projekty (AS)

· **Zdanění zisku:** jednostupňové zdanění jako součást příjmů společníků (VOS, KS – komplementáři)

· **Organizační struktura:** jednodušší organizační struktura a volnější úprava (SRO)✘více obligatorních orgánů (AS)

· **Majetkové bezpečí členů a způsob financování:** neručení za dluhy společnosti, vyšší schopnost shromažďovat úspory investorů (AS)

· **Prestiž formy OK**

Předmětem koncernového práva je problematika vzájemně kapitálově propojených ekonomických subjektů.

**Koncernové právo** se zabývá zejména:

a) ochranou těch, kdo stojí vně „koncernu“, zejména věřitelů

b) problematikou právního uspořádání koncernu (ústavy koncernu)

c) ochranou těch společníků společností zařazených do koncernu, kteří jsou mimo mocenské struktury ovládání koncernu

d) koncernovým smluvním právem.

Česká úprava koncernového práva je inspirována zejména německým koncernovým právem. Základ úpravy je obsažen v obecných ustanoveních o obchodních společnostech (§ 66a a § 66c) a v úpravě akciových společností (§ 190a-190j), která je využitelná i pro jiné podnikatelské subjekty.

**Koncern (holding)** vzniká jako seskupení formálně autonomních subjektů, z nichž některé jsou přes svoji zachovalou právní subjektivitu (samostatnost) vůči jinému či jiným podřízeny tak, že koncern, ač jako celek právní subjektivitu nemá, vystupuje jako centralizovaná jednotka vykazující jednotnou organizaci a jednotné vedení. Jednotlivé složky podléhají kontrole z jednoho mocenského centra. Ke vzniku koncernu může dojít získáním relevantních majetkových účastí na jiných subjektech, vznikem personálně propojených unií, ale také smlouvou, kterou se smluvní strany zaváží ke vzájemné koordinaci hospodářských činností.

Koncern tvoří alespoň dvě osoby, z nichž jedna má vůči druhé postavení osoby řídící. Koncern buď vzniká fakticky, prostou existencí vztahu ovládající a ovládané osoby (**faktický koncern**) nebo na základě smlouvy (ovládací), kterou se určité osoby dobrovolně podrobí jednotnému řízení (**smluvní koncern**).  
  
Jednotlivé koncernové podniky jsou řízeny v zájmu celku, což ovšem nemusí vést k prospěchu každého koncernového podniku. V důsledku toho nemusí jednotné řízení koncernu a prospěch celku přinášet prospěch ani společníkům obchodních společností sdružených do koncernu, které na jejich řízení nevykonávají vliv a jejichž oprávnění podílet se na řízení společnosti je faktickým stavem věci minimalizováno.

Lze shrnout, že koncernem je spojení podniků několika právně autonomních osob do systému umožňujícího jejich jednotné řízení.

**Při faktickém koncernu** může ovládající společník ovládanou osobu řídit jen dosti neefektivně např. přes majoritu na valné hromadě a zavazování statutárního orgánu usneseními valné hromady.

Řízenou společnost nelze nutit k opatřením pro ni hospodářsky nevýhodným, ledaže ovládající osoba takovou újmu ovládané společnosti nejpozději do konce příslušného účetního období vyrovná nebo se alespoň zaváže újmu vyrovnat. Statutární orgán společnosti, která je členkou faktického koncernu jako osoba ovládaná, má ze zákona danou povinnost vyhotovit do tří měsíců od skončení účetního období písemnou **zprávu o vztazích v koncernu**. Společník je oprávněn domoci se soudního jmenování znalce k přezkoumání vztahů mezi propojenými osobami (§ 66a odst. 12, 13), čímž se zákon snaží zaručit ochranu společníka ve faktickém koncernu .

Navíc platí, že vyžaduje-li ovládající osoba na ovládané osobě, s níž nemá uzavřenou ovládací smlouvu, např. uzavření smlouvy, z níž vznikne ovládané osobě újma, a ovládající osoba újmu neuhradí, tak je ovládající osoba povinna nahradit škodu nejen ovládané společnosti, ale i společníkům ovládané společnosti. Osoby, které jsou statutárním orgánem ovládající osoby ručí za splnění závazku k náhradě škody společně a nerozdílně. Stejně ručí i statutární orgány ovládané osoby, jestliže ve zprávě o vztazích mezi ovládanou a ovládající osobou neuvedli smlouvy z nichž vznikla ovládané společnosti újma. V této souvislosti je třeba konstatovat, že osobní ručení statutárních orgánů nelze uplatňovat zcela mechanicky, neboť takový postup by vedl k neodůvodněné tvrdosti (podle principu, že ne každý nevýhodný obchod odůvodňuje nástup sankčních opatření).

**Při smluvním koncernu** může řídící osoba zasahovat do vedení řízené společnosti přímými pokyny vůči statutárnímu orgánu (nikoli vůči dozorčí radě) ve shodě s ovládací smlouvou. Uvedené znamená, že příkazy jejichž plnění vyvolá na straně řízené společnosti hospodářskou újmu, nejsou zakázány, ledaže by vedly k úpadku. Klíčovým institutem úpravy smluvních koncernů je ovládací smlouva.

**Ovládací smlouva (§ 190b a násl.)**

Toto smlouvou se zavazuje jedna smluvní strana (řízená osoba) podrobit se jednotnému řízení jiné osobě (řídící osoba). Ovládací smlouva musí být uzavřena písemně. Důsledky vyplývající pro řídící i řízenou společnost z uzavření ovládací smlouvy jsou velmi závažné, a proto zákon zavádí zpřísněná pravidla pro přijímání a schvalování ovládací smlouvy. Povinnou částí ovládací smlouvy musí být klauzule o odškodnění mimo stojících společníků (§ 190c).

V rámci ovládací smlouvy (ale rovněž samostatně) může být sjednána povinnost řízené osoby převádět zisk osobě řídící. Jde o tzv. **smlouvu o převodu zisku** upravenou v ustanovení § 190a a násl. Tato smlouva musí být uzavřena písemně

**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**

## **25. Společnost s ručením omezeným.** ZÁKLADNÍ CHARAKTERISTIKA

· **definice (§ 132 odst. 1 ZOK):** společnost, za jejíž dluhy ručí společníci společně a nerozdílně do **výše, v jaké nesplnili vkladovou povinnost** podle **stavu zapsaného v OR** v **době**, kdy byli věřitelem **vyzváni k plnění**

· SRO je smíšenou formou OK kombinující prvky kapitálové a osobní společnosti

o **Kapitálová povaha:** vkladová povinnost, povinnost vytvářet ZK, omezené ručení společníků, princip majority při rozhodování ve VH, cizorodost (členy volených orgánů jsou i osoby odlišné od společníků)

§ odlišnosti od AS jako čisté formy kapitálové společnosti – není povinnost emitovat cenné papíry, jednodušší organizační struktura

o **Osobní povaha:** osobní ručení za dluhy společnosti, omezená převoditelnost na třetí osoby

§ Odlišnosti od VOS jako čisté formy osobní společnosti – zákonné ručení za dluhy omezené, smrt/zánik společníka není důvodem ke zrušení společnosti

· **právní povaha**

o **PO s právní osobností** (nositelkou PaP vůči třetím osobám, aktivní a pasivní legitimace, majetková autonomie)

o **zapisuje se do OR** –má **vždy** postavení podnikatele (i když nepodniká, nebo nemá oprávnění) – uplatní se **právní fikce** dle § 421 odst 1 ZOK

· **účel založení**

o sdružení osob ke společnému podnikání nebo k veřejně prospěšnému účelu

o **jakýkoliv nezakázaný účel**, ziskový i neziskový (charitativní, sportovní, kulturní, politický, náboženský)

## ZALOŽENÍ A VZNIK

· odlišení založení SRO a vzniku SRO

o založení – vznikají závazky mezi společníky navzájem a mezi společníky a prvními jednateli, příp. prvními členy jiných orgánů, SRO jako takové **ještě neexistuje** (nemá právní osobnost)

o vznik SRO – až zápisem se stává subjektem práva

§ nabytí právní osobnost (tj. způsobilost k PaP), svéprávnosti (tj. způsobilost právně relevantně jednat) a majetkové samostatnosti

· udělení plné moci k založení SRO je právním jednáním týkající se založení OK ve smyslu § 6 ZOK

o vyžaduje písemnou formu s úředně ověřenými podpisy

· **zakladatelé**

o založení jednou nebo více osobami, FO i PO, tuzemskými i zahraničními

o zakladatele nemusí splňovat žádné zvláštní nároky, ledaže zvláštní zákony stanoví jinak

· **zakladatelské právní jednání (§ 8 ZOK ve spojení s § 776 ZOK)**

o **společenská smlouva** (více zakladatelů), nebo **zakladatelská listina** (jediný zakladatel)

o ve formě veřejné listiny, tedy **notářského zápisu** (§ 8 odst. 2 ZOK) a formě písemné (§ 123 odst. 2 NOZ)

· **obligatorní náležitosti společenské smlouvy**

o obecné požadavky dle NOZ (§ 123 odst. 1 NOZ):

§ **(1) název (§ 132 ve spojení s § 423 an. NOZ)** – neboli obchodní firma je nezaměnitelná, neklamavá, v souladu s dobrými mravy a veřejným pořádkem. Název musí obsahovat dodatek „společnost s ručením omezeným“ anebo zkratku „spol. s r.o.“ nebo „s.r.o.“ (§ 132 ZOK)

· **obchodní firma** nezbytná pro individualizaci a odlišení od jiných osob – zápisuje se do OR (zápis má konstitutivní charakter)

· právo priority – firma může být zapsána **ihned** po založení – samotná společnost musí být zapsána do 1 měsíce od zápisu firmy

§ **(2) sídlo (§ 136 ve spojení s § 429 ZOK)** – ve společenské smlouvě může být sídlo určené jen názvem obce, v OR musí být zapsána plná adresa

· tuzemská společnost musí mít sídlo na území ČR – důležité např. pro doručování písemností společnosti nebo pro určení místní příslušnosti soudů

§ **(3) předmět činnosti**

§ **(4) SO** – jak se vytváří SO

§ **(5) určení prvních členů SO** – údaj o počtu jednatelů (prvních i následných) musí být určen přesnou číslovkou–nepřípustné je určení např. rozpětím (1 až 9) (srov. rozhodnutí NS sp. zn. 29 Cdo 5347/2014)

o specifické požadavky dle ZOK (§ 146 ZOK):

§ **(6) výše ZK a vkladová povinnost a lhůta pro její splnění**

§ **(7) určení správce vkladů**

§ **(8) identifikace nepeněžitého vkladu**

§ **(9) vymezení druhů podílů**

§ **(10) přesná identifikace společníků (jméno, bydliště či sídlo)**

o sankcí za absenci některé z obligatorních náležitostí je **absolutní neplatnost** – rozpor se zákonem a zřejmé narušení veřejného pořádku (§ 588 NOZ)

o soud prohlásí společnost po vzniku za **neplatnou**, nemá-li společenská smlouva náležitosti nezbytnou pro právní exsistenci (§ 129 odst. 1 písm. b) ZOK ve spojení s § 92 odst. 2 ZOK)

· **fakultativní náležitosti společenské smlouvy**

o nepeněžitý vklad, předkupní právo společníků k ostatním podílům, příplatková povinnost, zřízení DR aj.

· **postup po založení společnosti**

o povinnost společníků splnit ve stanoveném rozsahu vkladovou povinnost, získání právního titulu k sídlu společnosti, obstarání podnikatelských oprávnění

· **Vklady a ZK**

o zákonná **minimální výše ZK** stanovena nepřímo podle počtu podílů, resp. vkladů **– 1 Kč na každý podíl**

§ jinak řečeno v poměrech SRO **není stanoven minimální ZK**, ale toliko **minimální vklad** (!)

§ *př. SRO má 3 společníky a všichni dohromady mají 6 podílů, tudíž ZK činí 6 Kč*

o předmětem vkladu mohou být peníze nebo jiná penězi ocenitelná věc s výjimkou práce nebo služeb (§ 15 ZOK)

§ **peněžité vklady** – splácení před vznikem společnosti na zvláštní účet u banky nebo družstevní záložny

· před vznikem musí být splaceno celé vkladové ážio a 30 % z každého peněžitého vkladu (§ 148 ZOK) – výjimka pro jednočlennou SRO

§ **nepěžité vklady** – před vznikem **musí** být vnesen celý nepeněžitý vklad (§ 23 odst. 2 ZOK)

· nepeněžitý vklad **musí** být oceněn znalcem nebo podobným způsobem (§ 143 odst. 4 ZOK)

· nenabude-li společnost vlastnictví k nepeněžitému vkladu anebo hodnota vkladu je nižší – povinnost doplatit rozdíl v penězích (§ 25 odst. 1 ZOK)

o **vkladová povinnost** –lhůtu pro splacení stanoví společenská smlouva, **nejpozději do 5 let** od vzniku (§ 150 ZOK)

· **zápis do OR**

o zápisem do OR vzniká SRO – konstitutivní zápis

o návrh se podává k příslušnému rejstříkovému soudu na předepsaném **formuláři s úředně ověřenými podpisy** jednatelů a přiloženými potřebnými dokumenty, a to **všemi zakladateli** (§ 46 odst. 2 ZVR)

o povinnost **podání návrhu bez zbytečného odkladu** po splnění všech předpokladů pro zápis

§ po uplynutí 15 dnů je k tomu oprávněn kterýkoli zakladatel

o není-li podán **do 6 měsíců** od uzavření společenské smlouvy, dochází ke zrušení smlouvy (§ 9 ZOK)

· **změna společenské smlouvy**

o (1) dohodou o změně společenské smlouvy všech společníků

o (2) rozhodnutím VH – **pokud tak stanoví společenská smlouva**, kvalifikovanou 2/3 většinou hlasů všech společníků (§ 171 odst. 1 ZOK)

§ zasahuje-li rozhodnutím se do postavení společníků, vyžaduje se souhlas všech dotčených (§ 171 ZOK)

o (3) na základě jiné právní skutečnosti – př. při převodu podílu

o Po změně SO má povinnost vyhotovit úplné znění společenské smlouvy a uložit jej do SL

## ORGANISAČNÍ STRUKTURA

### *Valná hromada*

· NO společnosti – kolektivní orgán složený ze všech společníků

· Trvalý a obligatorní orgán společnosti, kde společníci vykonávají svá základní práva plynoucí z účasti

#### a) Působnost (§ 190 ZOK)

* Pouze vnitřní působnost
  + **(1) Zákonná**
  + **(2) Vyplývající ze společenské smlouvy**
    - Rozšíření působnosti – mezí je zákaz zásahu do obchodního vedení (§ 195 ZOK) a do kontrolní činnosti
    - Zúžení působnosti – svěření volby a odvolání jednatele do působnosti DR
* Možnost **přisvojení** rozhodování o věcech nesvěřených zákonem či společenskou smlouvou – velký rozdíl od VH AS
  + **podmínky:** **(1)** otázka náleží do působnosti jiného orgánu a **(2)** zákaz udělování pokynů v oblasti obchodního vedení či kontrolní činnosti
* **Rozdělení:**
  + **(1) pravidelné otázky**
    - hospodářské otázky (př. schvalování účetní závěrky)
    - personální otázky (př. odvolání a jmenování jednatelů)
  + **(2) základní otázky společnosti**
    - existenční otázky či otázky základního uspořádání společnosti (př. změna společenské smlouvy, zvýšení či snížení ZK)
    - otázky významné majetkové disposice (např. převod nebo zastavení obchodního závodu)
    - jiné případy (př. rozhodování o vyloučení společníka)

#### b) Rozhodování

* **VH rozhoduje zásadně ve sboru**
  + **horizontální delegaci nelze aplikovat (§ 156 NOZ) jako u SO** – VH je platformou pro uplatnění **základních** práv společníků (tj. právo podílet se na řízení a kontrole společnosti)
* **majoritní princip** – pro posouzení usnášeníschopnosti a nutného minima pro přijetí usnesení
  + obecná úprava pro usnášeníschopnost kolektivního orgánu – **účast většiny členů** (§ 156 odst. 1 věta druhá NOZ)
  + v poměrech SRO pro usnášeníschopnost podstatný **počet hlasů** – VH je usnášeníschopná, jsou-li přítomni společníci mající alespoň polovinu všech hlasů (§ 169 odst. 1 ZOK)
    - kvórum lze modifikovat (př. jiný počet hlasů pro usnášeníschopnost, účast společníků s určitým druhem podílů, nulové kvórum)
* **přijetí usnesení**
  + **mlčí-li společenská smlouva, má každý společník jeden hlas na jednu korunu vkladu (§ 169 odst. 2 ZOK)**
  + Okruh otázek:
    - **(1) běžné otázky** – prostá většina hlasů **přítomných** společníků (§ 170 ZOK)
    - **(2) významné otázky** – kvalifikovaná většina **všech** společníků (př. zvýšení ZK potřeba 2/3 všech hlasů)
      * **jednostranně kogentní pravidlo** – společenská smlouva může výši hlasů pro přijetí usnesení zvýšit, nikoli snížit (!)
    - **(3) zvlášť významné otázky** – nutná **jednomyslnost** (např. změna společenské smlouvy zasahující do práv a povinností společníků – tzv. ochrana proti následné změně postavení)
      * Obecné pravidlo pro změnu společenské smlouvy (§ 147) – **společenská smlouva může být měněna dohodou všech společníků**
      * Stanoví-li to společenská smlouva o změně může rozhodnout i VH – pokud však VH rozhodne o změně, aniž to je zakotveno ve společenské smlouvě, **usnesení je zdánlivé**
* **sistace hlasovacích práv**
  + zákaz výkonu hlasovacích práv (§ 173 odst. 1 ZOK)
  + samotná sistace nevylučuje právo společníka z účasti na jednání VH – **nelze nepřipustit** společníka na jednání VH
* **podmínka osvědčení notářským zápisem** – změna společenské smlouvy nebo rozhodnutí, v jehož důsledku se mění společenská smlouva (§ 172 odst. 1 ZOK)

#### c) Způsoby rozhodování (§ 156 odst. 1 NOZ)

* **(1) během zasedání (prezenční VH)**
  + za přítomnosti (tj. osobní účast, popř. zástupce) nebo jiné účasti (tj. využití technických prostředků dle § 167 odst. 2 ZOK)
  + **účast na VH s využitím technických prostředků**
    - možné podoby „jiné účasti“:
      * prostřednictvím videokonference či služeb telekomunikačních operátorů
      * **mlčí-li společenská smlouva, fyzická přítomnost je obligatorní formou účasti na jednání VH**
    - podmínky „jiné účasti“:
      * (1) zakotvení ve společenské smlouvě či na základě rozhodnutí jednatelů (ad hoc nebo další jednání VH)
      * (2) možnost ověření totožnosti společníka a určení podílů
    - Osvědčuje-li notář rozhodnutí, musí ověřit, zda využití technických prostředků umožňuje identifikaci
  + **korespondenční hlasování (§ 167 odst. 4 ZOK)** – též jako jiná účast společníka
    - odevzdání hlasů písemně, a to **před** jednáním VH
    - **podmínky: (1)** společenská smlouva připouští a **(2)** vyhovuje podmínkám určeným společenskou smlouvou nebo rozhodnutím jednatelů
    - Hlasování je **právní jednání** společníka
      * **Hlasy odevzdané písemně musí splňovat požadavky na písemnou formu právního jednání**
        + Fyzicky – úředně ověřený podpis (§ 562 odst. 1 NOZ)
        + Elektronicky – zaručený elektronický podpis (§ 562 odst. 1 věta třetí NOZ)
    - nutné odlišit od:
      * dodatečného hlasování (§ 174 ZOK) – odevzdání hlasů **po** jednání VH
      * hlasování per rollam – hlasování, **aniž** se koná jednání VH
* **(2) mimo zasedání (per rollam)**
  + **rozhodnutí přijaté per rollam je rozhodnutím VH** **mimo jednání (zasedání) orgánu** – jednání se **vůbec nekoná(!)**
  + možnost přijímat rozhodnutí per rollam, ledaže to společenská smlouva nevyloučí (§ 175 odst. 1 ZOK)
  + základ pro usnášeníschopnost je celkový počet **všech** hlasů – neboť se jednání VH nekoná
  + **forma rozhodování per rollam**
    - forma písemná (§ 175 odst. 1 ZOK)
    - forma s využitím technických prostředků – zakotveno ve společenské smlouvě
  + **průběh rozhodování per rollam**
    - (1) zaslání návrhu rozhodnutí společníkům na adresu uvedenou v seznamu společníků svolatelem
      * Lze společenskou určit i jinak – emailem či osobně (nutný doklad o doručení)
      * **Náležitosti návrhu (§ 175 odst. 2 ZOK)**
        + (a) Text navrhovaného usnesení
        + (b) Lhůta pro vyjádření ze strany společníků – není-li určena, platí 15 dnů
        + (c) **Připojení** podkladů potřebných pro přijetí usnesení
    - (2) doručení souhlasu s návrhem ve stanovené lhůtě a svolateli (pouza ta osoba, která rozeslala návrh usnesení k přijetí)
      * Uplynutím lhůty nastává **nevyvratitelná domněnka** **o nesouhlasu s návrhem usnesení**
      * Jedná se lhůtu hmotněprávní a prekluzivní (§ 176 odst. 1 ZOK)
      * Není zde možnost se zdržet hlasování, resp. vyjádření se k návrhu
      * **Vyjádření k usnesení návrhu musí být písemné s úředně ověřenými podpisy**
    - (3) svolatel má povinnost oznámit:
      * **výsledek hlasování** (zda bylo přijato, znění usnesení a jakou většinou)
      * **den přijetí rozhodutí** (den doručení hlasů posledního společníka, popř. den následující po dni marného uplynutí lhůty pro vyjádření)
  + **per rollam rozhodování a povinnost notářského zápisu** – usnesení VH o změně obsahu společenské smlouvy lze per rollam přijmout pouze tak, že hlasy (vyjádření) společníků budou mít formu notářského zápisu

#### d) Zasedání valné hromady

* dělení jednání (zasedání) VH – **řádná** (na základě pravidelnosti konání) ✘**mimořádná**
* alespoň jednou za rok – 6 měsíců od skončení uplynulého účetního období (§ 181 odst. 2 ZOK)
* Společenská smlouva může určit častější svolání VH a okruh otázek na jednotlivých VH
* Povinnost jednatelů svolat VH – důvody:
  + **(1) zájmy společnosti to vyžadují** – DR může svolat VH, vyžadují-li to zájmy společnosti a jednatelé jsou nečinní
  + **(2) na žádost kvalifikovaného společníka (§ 187 odst. 1 ZOK)**

#### e) Svolání valné hromady

* Písemná pozvánka (§ 184 ZOK) nejméně 15 dní přede dnem jejího konání
  + jedná se o **právní jednání za společnost** – prosadí obecný požadavek podpisu (§ 561 odst. 1 NOZ)
    - Pouhá absence podpisu svolatele nezakládá vadu k vyslovení neplatnost usnesení VH
  + Lex specialis § 181 odst. 1 ZOK – bez ohledu na zápis v OR týkající se jednání za společnosti více jednateli
    - svolat VH může i pouze jediný jednatel
  + **V poslední den (15. den) lhůty pozvánka musí být doručena společníkům na jejich adrese uvedené v seznamu společníků**
    - *Rozhodnutí NS 29 Cdo 590/2009: „Teleologickým a logickým výkladem … lze dovodit, že povinností společnosti je učinit vše, co po ní lze spravedlivě požadovat, aby se pozvánka na valnou hromadu ve lhůtě 129 odst. 1 obch. zák. [15 dnů] dostala do* ***sféry dispozice společníka.****“*
  + K povinnosti zveřejnění pozvánky na internetových stránkách – SRO nemusí zveřejňovat **pozvánku** (rozdíl od AS)
* **Náležitosti pozvánky:**
  + (1) Návrh na usnesení VH
  + (2) Doba a místo jednání VH
    - **nesmí nepřiměřeně omezovat právo společníka se účastnit VH** (př. svolání v 6:00 na Sněžce)
      * i zúčasnivší společník VH (jehož pozvánka obsahovala zcela nevhodné datum, čas a místo konání), se může dovolávat neplatnosti usnesení VH
    - Pořizuje-li se notářský zápis je nutné svolat VH v ČR (př. SRO se zahraničím a tuzemským společníkem)
    - *Rozhodnutí NS sp. zn. 29 Cdo 66/2011: „Místo, den a hodina konání valné hromady společnosti s ručením omezeným musí být určeny tak, aby neomezovaly možnost účasti společníků na valné hromadě.“*
* **Funkce pozvánky na VH:**
  + (1) zajištění informace o místě a čase konání VH
  + (2) řádná příprava společníka na jednání VH
* **Nelze projednat nic, co by nebylo uvedeno v pozvánce, pokud s tím všichni společníci (nikoli jen nepřítomní) nesouhlasí**
* Lze se vzdát práva na včasné a řádné svolání řádné VH – zejm. jednatel zvlášť hrubým způsobem porušuje své povinnosti

#### f) Průběh valné hromady

* (1) předseda VH – řízení jednání
* (2) zapisovatel – zápis jednání osvědčený notářským zápisem společně s listinou přítomných
* Samotný průběh – stanoven společenskou smlouvou nebo jednacím řádem
  + (i) Předložení návrhu usnesení
  + (ii) Rozprava
  + (iii) Hlasování
  + (iv) Vyhlašování výsledků hlasování

#### g) Neplatnost usnesení valné hromady (§ 191 ZOK)

* Presumpce platnosti – platné, dokud soud nevysloví jeho neplatnosti (§ 191 ZOK)
* **Funkce:**
  + **(1)** ochrana stability vnitřních poměrů a omezení zásahů do stability
  + **(2)** ochrana společnosti a společníků před vadným rozhodnutím VH
* **Důvody pro vyslovení neplatnosti:**
  + Rozpor se zákonem, společenskou smlouvou nebo zakladatelskou listinou nebo rozpor s dobrými mravy
* **Důvod a podmínky pro nevyslovení neplatnosti (§ 260 NOZ)**
  + **(1)** závažné právní následky
  + **(2)** zájem společnosti hodný právní ochrany pro nevyslovení neplatnosti
  + **(3)** zásah do práv třetích osob nabytých v dobré víře
* **podmínky pro podání návrhu:**
  + **(1)** lhůta pro podání návrhu na vyslovení neplatnosti – prekluzivní
    - **subjektivní lhůta** – do 3 měsíců ode dne, kdy se navrhovatel dozvěděl, resp. mohl dozvědět
    - **objektivní lhůta** – do 1 roku od přijetí rozhodnutí
  + **(2)** podání protestu (§ 192 ZOK)
    - Nemusí podat sám navrhovatel – stačí, že jej podá kdokoli z osob účastnících se VH
    - V zákonem daných případech i bez učinění protestu
* **aktivní legitimace** – taxativní výčet (společník, jednatel, člen DR, likvidátor)

#### h) Zdánlivost usnesení valné hromady

* Usnesení, o němž platí fikce nepřijetí (§ 45 odst. 1 ZOK) – ochrana před zjevnou a podstatnou nezákonností, **proto je právně irrelevantní a nemá žádné právní účinky**
* Zákonem dané případy:
  + (1) změna společenské smlouvy způsobem rozporující kogentním ustanovením zákona
  + (2) usnesení o otázkách mimo působnost VH – i rozhodnutí o přijetí účetní závěrky **po** uplynutí 6měsíční lhůty
  + (3) obsah usnesení je neurčitý, nesrozumitelný či zavazuje k nemožnému

#### i) Jednočlenná společnost

* Z povahy věci nelze konat VH– jediný společník vykonává působnost VH (§ 12 odst. 1 ZOK)
* Mluvíme o **rozhodnutí jediného společníka** – jako usnesení má povahu právního jednání
* Jediným rozdílem oproti usnesení – okamžik účinnosti vůči společnosti
  + Usnesení platí vůči všem bez ohledu na vědomí o přijetí
  + Rozhodnutí je účinné **až okamžikem, kdy rozhodnutí společnosti dojde (platí teorie dojití)**
* **V důsledku uvolnění podílu bude, kdy zbylý společník se „stane“ jediným společníkem, třeba na rozhodnutí NO pohlížet jako na rozhodnutí jediného společníka v působnosti VH**
  + Neplatí za situace, kdy VH společnosti s více společníky zúčastní pouze jeden společník – jedná se o přijetí usnesení na VH, nikoli jako rozhodnutí jediného společníka

### *Statutární orgán (jednatelé)*

· SO SRO je jednatele (§ 194 odst. 1 ZOK) – výkonný orgán s **neomezeným jednatelským oprávněním** (§ 163 a § 164 ZOK)

· **vnitřní působnost**

o **(1) obchodní vedení** – řízení společnosti spočívající v běžné správě obchodního závodu, rozhodování o každodenním provozu (day-to-day business)

o **(2) rozhodování o záležitostech spojených s fungováním společnosti** (svolávání VH, plnění informační povinnosti)

o **(3) zbytková působnost SO** – strategické řízení – může být svěřeno VH společenskou smlouvou nebo VH atrahuje věc spadající do působnosti jiného orgánu (§ 190 odst. 3 ZOK)

· **vnější působnost**

o **generální zástupčí oprávnění** – oprávnění jednat za společnost ve všech věcech (záležitostech)

o **neomezené a vůči třetím osobám neomezitelné** – omezení společenskou smlouvou nebo vnitřním předpisem **nemá** účinky vůči třetím osobám (srov. § 47 ZOK)

o zákonné omezení:

§ (1) k právnímu jednání je ze zákona třeba souhlasu VH (§ 48 ZOK) – relativní neplatnost

§ (2) společnost je v likvidaci – zákonné zúžení rozsah jednatelského jednání (§ 188 NOZ)

§ (3) porušení pravidel pro střet zájmů (§ 54 a nás. ZOK ve spojení s § 437 NOZ) – relativní neplatnost

§ (4) zneužití postavení SO ke škodě společnosti s vědomím třetí osoby – absolutní/relativní neplatnost

· **způsob zastoupení**

o není-li uvedeno jinak, jedná za společnost každý jednatel **samostatně** (§ 164 NOZ)

o způsob zastoupení lze společenskou smlouvou modifikovat:

§ (1) zavedením **tzv. pravidla čtyř očí** – za společnost všech věcech jednají 2 jednatelé **společně**

§ (2) zavedením konkrétní výše – př. jednatel může jednat samostatně pouze do 10.000 Kč

o **nutné rozlišit od rozsahu zástupčího oprávnění** – rozsah směřuje k **okruhu otázek**, o kterých může jednatel rozhodovat

· **jednatelé jako kolektivní orgán**

o více jednatelů tvoří kolektivní orgán, určí-li to společenská smlouva – jinak více jednatelů tvoří individuální orgán

§ platí však, že rozhodování o obchodním vedení **vyžaduje** kolektivní rozhodování (§ 195 odst. 1 věta druhá ZOK) – rozhodování není tak formalizováno (např. není požadavek zápisu z jednání)

### *Kontrolní orgán (dozorčí rada a výbor pro audit)*

##### Dozorčí rada

· fakultativní orgán – povinnost zřídit DR vzniká jen v případech stanovených zvláštními zákony (př. obchodování s cennými papíry, organizování regulovaného trhu, účast na přeshraniční přeměně)

· dispozitivní vymezení působnosti – subsidiární použijí úpravy DR AS (§ 446 an. ZOK)

· **působnost:**

o **předběžná:** kontrola činnosti jednatelů, účetních závěrek, udělení souhlasu ve věcech řízení společnosti (§ 49 ZOK)

o **následná:** povinnost svolat VH, vyžaduje-li to zájem společnosti (§ 158 ZOK), zastupování společnosti ve sporech proti jednatelům (§ 159 ZOK)

##### Výbor pro audit

· povinnost subjektů veřejného zájmu zřídit výbor (mj. subjekty s investičními cennými papíry na evropském regulovaném trhu) – v poměrech SRO se jedná o vydávání dluhopisů

· **působnost:** sledování postupu sestavování účetních závěrek a procesu povinného auditu, doporučení osoby auditora, hodnocení vnitřní kontroly společnosti, interního auditu a řízení rizik

### *Postavení členů volených orgánů*

· **Obecně:** členem voleného orgánu může být FO nebo PO, nestanoví-li společenská smlouva jinak

o člen orgánu PO – povinnost zmocnit PO k výkonu funkce, popř. se jedná o člena SO PO

· **Smlouva o výkonu funkce** – písemná forma se souhlasem VH (popř. DR) – součástí jsou obvykle podmínky odměňování

· **Požadavky na kvalitu výkonu funkce**

o **Péče řádného hospodáře (viz B40)**: povinnost loajality jako součást péče řádného hospodáře

o **Pravidlo podnikatelského úsudku (viz B40):** nemají nést podnikatelská rizika při dodržení postupu při rozhodování

o **Vertikální delegace (viz B40)**: aplikuje se pravidlo „3V“

o **Zákaz konkurence (viz B40)**: projev povinnosti loajality spočívající v zákazu činnost konkurující společnosti

o **Osobní výkon (§ 159 odst. 2 ZOK)**

· **Důsledky porušení povinností při výkonu funkce (viz B40)**

#### a) Vznik funkce **(B40)**:

##### 1. Vznik a volba VH (§ 190 odst. 2 písm. c) ZOK)

· Funkce jednatelů a členů DR zásadně vzniká volbou VH

o Při uvolnění funkce jednatele – povinnost do **1 měsíce** zvolit nového jednatele

o První členové orgánů určeni společenskou smlouvou – povinnost mít při vzniku vytvořené orgány pro fungování společnosti

§ založení OK se ujímají funkce – podávají návrh na zápis společnosti do OR

· Společenská smlouva může svěřit do působnosti DR volbu a odvolání jednatelů

##### 1. Kooptace (§ 194 odst. 2 ZOK ve spojení s § 444 odst. 1 ZOK)

· Spočívá ve jmenování člena orgánu přímo orgánem, jehož členem se má stát

· Jednatelé nebo DR jsou oprávněni sami jmenovat náhradního člena příslušného orgánu

· **pouze u kolektivních orgánů** – u jednatelů tvořící kolektivní orgán – podmínky:

o **(1)** zakotvení ve společenské smlouvě

o **(2)** v době mezi zánikem členství a konání nejbližšího zasedání orgánu, do jehož působnosti náleží volba člena

o **(3)** v době rozhodnutí o kooptaci daný orgán obsazen nejméně z jedné poloviny

**2.** **Volba náhradních členů (§ 194 odst. 2 ZOK ve spojení s § 444 odst. 1 ZOK)**

· Zákon připouští, aby společenská smlouva upravovala volbu náhradních jednatelů – vznik funkce až v okamžiku uvolnění funkce jednatele

· Tzv. odkládácí podmínka volby do funkce jednatele – volba jednatele s odloženou účinností

· Společenská smlouva musí stanovit, v jakém pořadí se náhradní jednatelé ujímají uvolněné funkce

**3.** **Jmenování soudcem**

· Jednatelé nebo DR nemají dostatečný počet členů k vykonávání funkce

· Pouze na návrh toho, kdo osvědčí právní zájem (př. společník, věřitel)

· Nutný souhlas jmenované osoby

#### b) Zánik funkce **(B40)**:

##### 1. Zánik funkce uplynutím doby

· Není nutné stanovení funkčního období – zákon takový požadavek **neukládá** (na rozdíl od AS)

· Mlčí-li společenská smlouva – funkční období výkonu funkce je na **dobu neurčitou**

##### 2. Odvolání

· Odvolává zásadně volící orgán

· lze odvolat s okamžitými účinky bez odůvodnění – společenská smlouva může stanovit jinak (§ 45 odst. 4 ZOK)

· **omezení při kumulativním hlasování** – počet hlasů, jimiž společník disponuje na VH, se vynásobí počtem volených míst členů orgánu společnosti

· je-li odvolaný člen zároveň společníkem – **nutné uvést důvod**

##### 3. Soudní rozhodnutí o diskvalifikaci – právní mocí rohodnutí soudu o vyloučení z funkce

##### 4. Odstoupení – nesmí učinit v době, která je pro společnost nevhodná

##### 5. Zánik způsobilosti být členem orgánu – v okamžiku ztráty způsobilosti být členem voleného orgánu – okamžitý zánik funkce

##### 6. Volba nového člena – již samotnou volbou nového člena zaniká funkce původního člena – není třeba výslovně odvolat původního člena

##### 7. Ostatní případy – smrt, zánik PO, neslučitelnost s funkcí

# PODÍL

### *Obecně*

· **Definice (srov. § 31 ZOK)**: **míru účasti společníka** SRO a **soubor PaP** z této účasti plynoucí

· **Charakteristika:** věc v právním smyslu, věcí movitou nehmotnou

o Podíl je předmětem vlastnictví společníka a uplatňují se na ně ustanovení o věcných právech (vydržení, darování)

o Nelze jej chápat jako spoluvlastnictví k majetku společnosti – majetek společnosti oddělen od majetku společníka (tzv. majetková autonomie)

· **Výše podílu**

o velikost podílu společníka se určuje podle **poměru jeho vkladu připadající k výši ZK**

o PaP spojená s jednotlivými podíly mohou být společenskou smlouvou modifikována odlišně od výše na ně vázaných vkladů

· **druhy podílů (viz B37)**

o **§ 135 ZOK:**

§ *„Společenská smlouva může připustit vznik různých druhů podílů.“*

· druhy podílů musí být pojmenovány, musí být určena PaP s nimi spojená (§ 146 odst. 1 ZOK)

§ *„Podíly, se kterými jsou spojena stejná práva a povinnosti, tvoří jeden druh.“*

§ *„Podíl, se kterým nejsou spojena žádná zvláštní práva a povinnosti, je podíl základní.“*

o **princip jednoty podílu** – mlčí-li společenská smlouva, společník může mít pouze jeden podíl (§ 32 ZOK) – nově nabytý podíl sroste se stávajícím

o **princip plurality podílu** – společenská smlouva předpovídá existenci více druhů podílů – tím i vlastnictví více (různých) podílů – nově nabytý podíl **nesrůstá** s dosavadním podílem

### *Kmenový list (§ 137 ZOK)*

· podíl může být vtělen do kmenového listu – **listinného zastupitelného cenného papíru na řad** **(nelze vydat zaknihovanný cenný papír)**

o do OR je nutné pouze zapsat údaj o vydání kmenového listu na konkrétní podíl – zbytečný je zápis o nevydání

o při zápisu nutné vedle společenské smlouvy dodat i doklad o vydání kmenových listů (př. čestné prohlášení SO)

· **podmínky pro vydání:**

o (1) společenská smlouva připouští

o (2) volná převoditelnost

· Společenská smlova musí připustit vlastnictví více podílů – kmenový listy stejně jako akcie založeny na principu plurality

· **Převod kmenového listu** – titul (smlouva) a modus (rubopis a předání/tradice)

o Rubopis musí jednoznačně identifikovat nabyvatele – **blankoindosament je nepřípustný** (§ 210 odst. 2 ZOK)

o **Účinky převodu:**

§ (1) mezi smluvními stranami (inter partes) – účinná smlouva a předání s jednoznačným rubopisem

§ (2) vůči společnosti – oznámení změny osoby a předložení kmenového listu (§ 210 odst. 2 ZOK)

o **Kmenový list lze vydat pouze jako volně převoditelný** (§ 137 odst. 2 ZOK)

· **Zastavení kmenového listu**

o Titul – smlouva v ústní/konkludentní formě

§ Zástava je představována materializovaným podílem v podobě kmenového listu

o Modus – opatření zástavního rubopisu a předání zástavnímu věřiteli (§ 1328 NOZ)

o Společenská smlouva **nemůže** vyloučit zastavení

§ Dle § 32 odst. 3 ZOK zástavní právo vzniká za podmínek převodu – kmenový list je vždy volně převoditelný, proto vyloučení/omezení je nepřípustné

§ § 1320 odst. 1 in fine dopadá pouze na nevtělené podíly (!)

o zástava se do OR nezapisuje – toto nelze ani ujednat

### *Disposice s podílem*

· **přechod podílu** **(§ 211 ZOK)**

o podíl je **předmětem dědění**, ledaže to společenská smlouva vyloučí (§ 42 odst. 1 věta první ZOK)

§ relevantní právní událostí (smrtí původního společníka) může podíl být ve spoluvlastnictví

o **práva dědiců: (1)** právo na vypořádací podíl a **(2)** právo na zrušení účasti dědice ve společnosti soudem

o jiný právní nástupce společníka PO **nemá** právo na domáhat se zrušení své účasti

· **převod podílu (viz B37)**

o forma smlouvy o převodu podílu – **písemná smlouva** **s úředně ověřenými podpisy (§ 209 ZOK)**

o převodce ručí společnosti za dluhy, které byly s podílem na nabyvatele převedeny (např. nesplněný vklad)

o převoditelnost **může** být omezena nebo vyloučena (§ 207 a § 208 ZOK)

o účinky uzavření smlouvy ve vztahu k:

§ (1) smluvním stranám – translační účinky smlouvy – uzavřením smlouvy dochází ke změně vlastníka podílu (inter partes)

§ (2) společnosti – **samotným uzavřením smlouvy nevzniká účast nabyvatele ve společnosti (!)** – převod podílu je účinný až doručením účinné smlouvy (§ 209 odst. 2 ZOK)

§ (3) třetím osobám – oznámením

· **zastavení podílu**

o nauka u titulu a modu

§ titul (smlouva) – forma smlouvy v závislosti, zda se jedná o podíl vtělený či nevtělený

§ modus – v závislosti, zda se jedná o podíl vtělený a nevtělený

o podíl lze **zastavit**, je-li volně převoditelný

o **zastavení nevtěleného podílu**

§ titul – písemná smlouva s úředně ověřenými podpisy (§ 1314 odst. 1 NOZ ve spojení s § 32 odst. 3 ZOK)

· zastavit podíl lze pouze podmínek při převodu podílu

§ modus – zápisem do OR – zápis je konstitutivní (§ 48 odst. 1 písm. f) ZVR)

· **vzniká až zápisem do OR** (§ 1322 odst. 1 ZOK) – zápisem do rejstříku zástav právo nevzniká (!)

· *rozhodnutí VS v Praze sp. zn. 14 Cmo 354/2014: „Zástavní právo k podílu v korporaci, který není představován cenným papírem či zaknihovaným cenným papírem,* ***vzniká zápisem do veřejného rejstříku, v němž je korporace zapsána****;* ***jiný způsob*** *vzniku zástavního práva* ***nelze sjednat****.“*

§ Aktivní legitimace k podání návrhu na zápis (§ 11 ZVR)

· (1) společnost

· (2) zástavní věřitel

· (3) zástavce (zástavní dlužník)

§ Zastavení podílu může být omezeno/vyloučeno (§ 1320 odst. 1 ZOK in fine)

o **Zastavení vtěleného podílu (viz kmenový list)**

· **Zákaz zatížení/zcizení podílu**

o Normativní – zákaz obsažen ve společenské smlouvě

§ Negative pledge (§ 1309 odst. 2 NOZ) – míří ke konkrétnímu podílu

o Individuální – zákaz obsažen mimo společenskou smlouvu

o Věcněprávní charakter zákazu zatížení/zcizení nabude až zápisem do OR – pouze na dobu určitou

· **Podíl a jednočlenná společnost** – k ujednáním omezující/vylučující převod, přechod nebo zastavení se nepřihlíží (§ 14 ZOK)

### *Podíl a spoluvlastnictví*

· podíl jako věc v právním smyslu může být předmětem spoluvlastnictví

· spoluvlastníci mají postavení společného (jediného) společníka a vůči společnosti podíl spravuje **správce společné věci** (§ 32 odst. 4 ZOK)

o do OR se však zapisují všichni spoluvlastníci, nikoliv správce

o správce má postavení příkazníka – volen a odvoláván společníky (§ 1134 an. NOZ)

· k převodu spoluvlastnického podílu na podílu ve společnosti na třetí osobu je třeba souhlas VH (§ 208 odst. 1 ZOK) – důsledkem převodu dochází ke změně stran společenské smlouvy

o *rozhodnutí NS sp. zn. 29 Cdo 3581/2010: „Smlouvou o zřízení spoluvlastnictví k obchodnímu podílu do společnosti vstupuje další osoba a stává se účastníkem společenské smlouvy. Osoba, nabývající „spoluvlastnický“ podíl na obchodním podílu, se stává účastníkem společenské smlouvy a musí výslovně prohlásit, že k ní přistupuje.“*

### *Podíl a společné jmění manželů*

· **Starý právní režim:**

o Nabude-li jeden z manželů podíl, nezakládá toto nabytí účast druhého manžela – nicméně samotný podíl patří do společného jmění manželů (srov. rozhodnutí NS sp. zn. 22 Cdo 700/2004)

· **Nový právní režim:**

o **§ 709 odst. 3 NOZ:** *„Součástí společného jmění je také podíl manžela v obchodní společnosti nebo družstvu, stal-li se manžel v době trvání manželství společníkem obchodní společnosti nebo členem družstva. … Nabytí podílu* ***nezakládá*** *účast druhého manžela na této společnosti nebo družstvu, s výjimkou bytových družstev.“*

o druhý manžel (který podíl sám nenabyl) **se nestává** společným společníkem – důvody:

§ (1) nikdo se nemůže stát členem OK bez relevantního projevu vůle a PaP nelze vnutit proti vůli

§ (2) ochrana právních jistoty ostatních společníků – nelze „podsouvat“ dalšího společníka

o **jinak řečeno druhý manžel je spoluvlastníkem podílu, nikoli dalším společníkem (!)**

### *Uvolněný podíl*

· zánik účasti jinak než převodem podílu – podíl se považuje (právní fikce) za podíl uvolněný (§ 212 odst. 1 ZOK)

· charakter vlastnického práva k podílu – pouze holé vlastnictví (nuda proprietas)

o PaP nelze vykonávat (§ 212 odst. 4 ZOK) a nelze s podílem nakládat

· Společnost má povinnost nakládat s podílem **jako zmocněnec** (správně „zákonný zástupce“) dle § 213 an. ZOK

· **Rozdíl mezi uvolněným a vypořádacím podílem**

o Uvolněný podíl – podíl okleštěný o PaP, skrze niž lze nabýt účast

o Vypořádací podíl – peněžní částka, kterou společnost musí bývalému společníkovi vyplatit

## POSTAVENÍ SPOLEČNÍKA

· Odvíjí se od PaP spojených s účastí na společnosti a tvořící obsah podílu společníka

· Každý společník má obecná PaP plynoucí ze zákona – společenská smlouva může rozsah modifikovat

### *Práva společníků*

· **Dělení práv**

o **práva majetková** (př. právo na podíl na zisku, na vypořádací podíl a na likvidační zůstatek) & **práva nemajetková** (př. právo na účast na VH, hlasovací právo)

o **obecná práva** (náležející všem společníkům) & **zvláštní práva** (spojena jen s některými podíly a založena pouze na základě společenské smlouvy)

· vymezení postavení společníka závislé na právech **z** podílu i na právech **k** podílu (tj. rozsah oprávnění k nakládání s podílem)

##### 1. právo podílet se na správě společnosti

· (i) právo **účastnit se jednání** VH

o kvalifikační společník má právo na doplnění dalších bodů do pořadu jednání nebo na svolání VH

· (ii) právo **hlasovat** na základě velikosti podílu společníka

o neplatí pravidlo jednoho hlasu pro jednoho společníka – to platí pro osobní společnosti

o počet hlasů zavislý na velikosti a druhu podílu, jinak od výše vkladu připadající na podíl (§ 169 odst. 2 ZOK)

o hlasovací právo lze omezit i **vyloučit** – dle komentářové literatury **hlasovací práva nejsou právy statusovými**, proto se jich společník může vzdát ve prospěch jiné osoby či zavázat se k nehlasování

o **zákaz výkonu hlasovacích práv (§ 173 ZOK)**

§ při střetu zájmů společník nesmí hlasovat, resp. je vyloučen z rozhodování

§ zbývající práva podílet se na správě společnosti zůstávají

· (iii) právo **vznášet návrhy/protinávrhy** k zařazeným bodům do pořadu jednání VH

· (iv) právo **vznést protest** a podat soudu návrh na prohlášení neplatnosti usnesení VH

##### 2. právo na informace a kontroly (§ 155 ZOK)

· právo na informace jako nezbytný předpoklad k výkon dalších práv (př. právo předkládat návrhy/protinávrhy)

· SRO nemusí obligatorně vytvářet KO – společníci mají přímé právo kontroly jednatelů (př. právo nahlížet do dokladů)

· Společník má právo na informace tvořící obchodní tajemství společnosti (srov. rozhodnutí NS sp. zn. 29 Cdo 3704/2009)

##### 3. právo podat společenskou žalobu/ actio pro socio (§ 157 ZOK)

· právo náleží **každému** společníkovi proti jednateli, jenž způsobil újmu **společnosti**

o funkcí je ochrana zájmů společnosti, je-li sama společnost nečinná (tj. SO nemá zájem nahradit újmu) – společník jako zástupce společnosti může **za ni a na její náklady** podat proti určitým osobám žalobu a zastupovat společnost během celého řízení (srov. rozhodnutí NS 29 Odo 871/2002) – **tzv. zvláštní případ zastoupení společnosti**

o pasivně legitimované osoby–člen voleného orgánu, vlivná osoba, jiný společník

· lze podat pouze tehdy, pokud společník infromoval KO, je-li zřízena

· **nutné odlišit od žaloby podané společníkem za porušení povinnosti vůči společnosti (!)**

o společník podává žalobu **sám za sebe** (nikoli za společnost) a domáhá se náhrady škody způsobené na podílu

##### 4. právo na podíl na zisku (§ 161 ZOK)

· základní právo společníka – součástí podílu, které je nepřevoditelné (to neplatí pro práva na výplatu podílu, které je samostatně převoditelným právem)

· **podmínky pro výplacení podílu na zisku:**

o **(1)** rozhodnutí VH o přijetí řádné/mimořádné účetní závěrky (§ 34 odst. 1 ve spojení s § 181 odst.2 ZOK)

o **(2)** rozhodnutí VH o rozdělení zisku (§ 34 odst. 2 ZOK)

o **(3)** rozhodnutí SO o výplatě podílu na zisku (§ 34 odst. 3 ZOK)

§ **test insolvence** **(§ 40 ZOK)** – OK (resp. SO) nesmí vyplatit zisk nebo prostředky z jiných zdrojů, pokud by si tím přivodila úpadek

· zákonný zákaz výplaty nezpůsobuje **zánik** podhledávky na vyplacení ani odložení splatnosti

§ vyplacení podílu přes zákonný zákaz – společník není povinen vrátit, byl-li v dobré víře – jinak se považuje za **bezdůvodné obohacení**

· **podmínky vzniku pohledávky na výplatu zisku:**

o **(1)** schválení řádné účetní závěrky do 6 měsíců od ukončení uplynulého účetního období

§ *Již se neprosadí judikatorní závěr, že tato lhůta je nejzazší lhůtou, ve které lze výsledky účetní závěrky použít jako reálný obraz účetnictví společnosti, na jehož základě lze kvalifikovaně rozhodnout o rozdělení zisku. Teorie dovozuje, že* ***lze přijmout účetní závěrku i po uplynutí 6měsíční lhůty, nejpozději však do skončení následujícího účetního období.*** *Př. společnost A přijímá účetní závěrku za rok 2017, kteru by měla přijmout do 30.6.2018, ale přijme ji až 31.12.2018. Pokud by účetní závěrku až 1.1.2019, byla by taková účetní závěrka nepoužitelná“*

o **(2)** z účetní závěrky plyne, že dosáhla zisku, tj. má dostatek prostředků k rozdělení zisku

o **(3)** nejsou-li pro nerozdělení zisku důležité důvody a důvody pro ponechání k dalšímu použití při podnikání (rozhodnutí NS sp. zn. 29 Cdo 3059/2011)

· charakter a výše práva na podíl na zisku

o peněžní charakter✘naturální charakter – předpovídá-li to společenská smlouva

o nelze spojovat různé výše podílů na zisku u identického druhu podílu

##### 5. právo na náhradu škody a přiměřené zadostiučinění

· právo na přiměřené zadostiučinění – musí být podáno ve lhůtě pro podání návrhu na vyslovení neplatnosti VH, anebo do 3 měsíců od právní moci rozhodnutí zamítající takový návrh z důvodu ochrany zájmu společnosti nebo práva třetí osoby (§ 261 NOZ)

##### 6. právo na vypořádací podíl (§ 213 an. ZOK)

· majetková protihodnota za ztrátu účasti ve společnosti za jejího trvání jinak než převodem nebo přechodem, výše vypořádacího podílu odpovídá peněžní hodnotě podílu společníka

· podmínky:

o ke dni zániku účasti je sestavena řádná/mimořádná/mezitímní účetní závěrka, z níž se zjistí výše vlastního kapitálu

§ výše vypořádacího podílu určena z vlastního kapitálu poměrem uvolněného podílu k ostatním podílům

§ pokud výše neodpovídá reálné hodnotě – výše vypořádacího podíllu určena reálnou hodnotou majetku společnosti sníženou o výši dluhů

o prodej uvolněného podílu za přiměřenou cenu (§ 213 ZOK) – podíl je volně převoditelný

o nemožnost prodeje z důvodu nepřevoditelnosti či neúspěšný prodej – výše se určuje z reálné hodnoty majetku, liší-li se podstatně od zúčtované hodnoty majetku

##### 7. právo na podíl na likvidačním zůstatku

· vypořádací zůstatek zbývajícípo rozdělení likvidační postaty mezi věřiteli společnosti

· představuje hodnotu podílu v penězích při zániku bez právního nástupce

### *Povinnosti společníků*

##### 1. povinnost loajality (§ 212 ZOK)

· základ povinnosti loajality vyplývá ze zásad kontraktuální práva, zejm. zásady dobré víry

o smluvní strany se zavazují při realizaci smluvního vztahu k jednání sledující naplnění účelu a cílu vztahu a šetření práv a zájmů druhé strany

o **základem společnosti je smlouva a společnost de facto institucionalizovanou smlouvou** – podpisem společenské smlouvy se společníci stávají smluvními stranami

· povinnost chovat se čestně ke společnosti, ostatním společníkům i členům volených orgánů a zachovávat vnitřní řád společnosti

· **aktivní složka** –povinnost **přispívat k naplnění cílů** společnosti

· **pasivní složka** – povinnost společníka **nezneužívat svých práv ke škodě** společnosti a ostatních společníků

· porušení povinnosti loajality – **zneužití hlasovacího práva** – takto přijaté usnesení může být napadeno pro neplatnost

##### 2. vkladová povinnost (§ 150 ZOK)

· společníci mají povinnost splnit vkladovou povinnost ve lhůtě určené ve společenské smlouvě, nejpozději do 5 let ode dne vzniku nebo převzetí vkladové povinnosti (§ 150 odst. 1 ZOK)

· důsledky prodlení se splněním:

o (i) žaloba o splnění vkladové povinnosti

o (ii) povinnost k náhradě škody a zaplacení smluvní pokuty

o (iii) vyloučení společníka rozhodnutím VH (tzv. kaduční řízení dle § 151 odst. 2 ZOK)

o (iv) úroky z prodlení (§ 151 odst. 1 ZOK) – ve výši dvojnásobku sazby úroku z prodlení dle nařízení z dlužné částky

o (v) zákaz výkonu hlasovacího práva

##### 3. zákonné ručení společníka (§ 132 ZOK)

· důvody zákonného ručení:

o **(1) ručení za nesplnění vkladové povinnosti všemi společníky**

§ omezený rozsah ručení – do celkové výše nesplněných vkladů **všech** společníků

§ dokud všichni společníci nesplní svou vkladovou povinnost – ručí **solidárně** za dluhy společnosti **do výše nesplněných vkladů všech společníků** podle stavu zápisu v OR – tzv. solidární ručitelství za dluhy společnosti

· i kdyby jeden společník zcela splní **svou** vkladovou povinnost – je stále ručitelem společnosti, neboť nebyla zcela splněna vkladová povinnost všech ostatních společníků

· nástroj pro donucení prodlévajícího společníka ke splnění povinnosti – **actio pro socio (§ 157 ZOK)**

§ povinnost společníka splnit za společnost její dluh, jestliže jej společnost přes výzvu nesplní

o **(2) ručení v případě ovlivnění společnosti (§ 71 ZOK) (viz B42)**

o **(3) ručení za dluhy společnosti po jejím zániku do výše podílu na likvidačním zůstatku**

o **(4) ručení členů orgánů při úpadku OK (§ 68 ZOK)**

§ Společník se nacházel při výkonu funkce SO v postavení shadow director – faktický výkon funkce SO bez právního základu

· ručení se vztahuje na peněžité a nepeněžité dluhy, resp. peněžitá pohledávka při porušení nepeněžitého dluhu

· **subsidiarita ručení** – věřitel musí nejdříve vyzvat společnost, poté společníky

· **akcesorita ručení** – existence ručení závislá na existenci dluhu

##### 4. povinnost odevzdat kmenový list (§ 152 an. ZOK)

· důsledkem zániku účasti nebo jiné případy (př. změna ZK)

· neodevzdání vede k zániku účasti – důvodem je, že kmenový list je cenný papír a jeho obsah má odpovídat skutečnosti

##### 5. příplatková povinnost (§ 162 an. ZOK)

· povinnost přispět k vytvoření vlastního kapitálu společnosti nad společníkův vklad – zvyšuje se pouze vlastní kapitál (!)

· musí být **zakotvena ve společenské smlouvě** – musí být stanovena výše příplatkové povinnosti

· účelem je zisk dalších prostředků k uhrazení ztráty nebo k realizaci podnikatelských aktivit

· společník, který nehlasoval pro uložení příplatkové povinnosti, může ze společnosti **vystoupit** (§ 164 ZOK)

o **podmínky pro vystoupení:**

§ (1) písemné oznámení společnosti

§ (2) ve lhůtě 1 měsíce ode dne rozhodnutí VH o příplatkové povinnosti

§ (3) účinnost vystoupení posledním dnem měsíce, ve kterém došlo písemné oznámení – účinností vystoupení zaniká i příplatková povinnost

· **zákaz konkurence** –pouze na členy volených orgánů

### *Kvalifikace společníků a jejich zvláštní práva*

#### a) Menšinový společník

· Menšinový společníkem může i nemusí být kvalifikovaným společníkem

· **Blokační minorita** – společník s hlasy přesahující 1/3 a nedosahující ½ - možnost blokace rozhodnutí vyžadující 2/3 hlasů (srov. § 171 ZOK)

· **Kategorie práv**

o práva náležícím všem společníkům – př. právo na informace, napadnout usnesení VH pro neplatnost

o práva náležícím kvalifikovaným společníkům – viz Kvalifikovaný společník

o práva náležící menšinovým společníkům – př. právo požadovat odkup podílu po ovládající osobě (§ 89 ZOK)

· **ochranářská ustanovení** –striktní ochrana proti následné změně postavení společníků

o má-li být změnou společenské smlouvy dojít ke změně PaP, je vyžadován výslovný souhlas (§ 171 odst. 2 ZOK)

o má-li být změnou ZK dojít ke změně hlasovacího podílu – právo na přednostní účast na zvýšení ZK (§ 220 odst. 1 ZOK), předkupní právo k uvolněnému podílu (§ 213 ZOK)

· **právo na vystoupení ze společnosti (§ 202 ZOK)**

o podmínky: VH rozhodla o změně převažující povahy (§ 202 ZOK)/prodloužení trvání (§ 202 ZOK)/ neudělení souhlasu s převodem podílu (§ 207 ZOK)/ uložení příplatkové povinnosti (§ 164 ZOK)

· **právo na odkupu podílu za přiměřenou cenu** **ovládající osobou (§ 89 ZOK)** – **viz B42**

#### b) Většinový společník

· Společník s prostou většinou hlasů (nikoli kvalifikovanou) – fakticky naplňuje definice kvalifikovaného společníka

#### c) Kvalifikovaný společník

· Společníci mající tzv. kvalifikovaný podíl – jedná se o podíl (1) s vklady dosahující alespoň 10 % ZOK, nebo (2) s alespoň 10 % podíl na hlasovacích právech (§ 187 odst. 1 ZOK)

· Jednostranně kogentní úprava – společenskou smlouvou nelze zvýšit zákonný limit pro přiznání postavení kvalifikovaného společníka – lze však snížit zákonný limit

· Postavení kvalifikovaného společníka lze dosáhnout i dohodou – tzv. společný výkon práv kvalifikovaného společníka

· **Zvláštní práva:**

o **(1) právo žádat po SO svolání VH (§ 187 ZOK)** – není-li svolána do 1 měsíce ode dne doručení žádosti, kvalifikovaný společník je oprávněn svolat VH (není třeba zmocnění soudem jako u kvalifikovaného akcionáře)

o **(2) právo žádat SO zařazení záležitosti na pořad jednání VH (argumentem a minori ad maius k § 369 ZOK)** – má-li kvalifikovaný společník právo na svolání VH, tím spíše má právo na zařazení bodu na pořad jednání

o **(3) právo požadovat jmenování znalce pro přezkum zprávy o vztazích (§ 85 odst. 1 ZOK)**

### *Vznik a zánik (viz B37)*

· **Originární vznik účasti** – bez právního předchůdce✘**derivativní vznik účasti** – nabytí převodem/přechodem akcie

· **Dobrovolné** – převod, dohoda o ukončení✘**nedobrovolné** – vyloučení

**26. Akciová společnost – založení, vznik a zánik, organizační struktura.**

## **Založení a vznik:** ZÁKLADNÍ CHARAKTERISTIKA

· **Definice (§ 243 odst. 1 ZOK)** – *„Akciovou společností je společnost, jejíž základní kapitál je rozvržen na určitý počet akcií.“*

· patří mezi **kapitálové společnosti – jedná o čistou formu kapitálové společnosti**

o kapitálové prvky

§ (1) neručení za dluhy

§ (2) vytváření ZK v minimální zákonné výši (2.000.000 Kč nebo 80 000 EUR) (§ 246 ZOK)

§ (3) vkladová povinnost – vklady akcionářů významnější než osobní vlastnosti/schopnosti – výše vkladu jako základní měřítko rozsahu PaP

§ (4) majoritní (většinový) princip rozhodování

§ (5) neomezená převoditelnost podílu

§ (6) profesionální řízení – členy volených orgánů i osoby, které nejsou akcionáři

· **Právní povaha a majetková autonomie**

o AS jako samostatný subjekt práva, jenž je nezávislý na zakladatelích či akcionářích – **jmění (majetek a dluhy) je odděleno od majetku jednotlivých akcionářů**

o AS je vlastníkem věcí v majetku společnosti

o Dluhy AS jsou dluhy společnosti – proto akcionáři **neručí za dluhy společnosti**

§ Výjimky – akcionář v posici vlivné/ovládající osoby (§ 68 ve spojení s 76 odst. 3 ZOK) nebo zániku AS

· **Fikce podnikatele (§ 421 odst. 1 NOZ)** – AS se vždy zapisuje do OR bez ohledu na účel založení (kapitálové společnosti lze založit za jiným než podnikatelským účelem)

· **dělení**

o (1)společnost, jejíž **akcie byly přijaty k obchodování na regulovaném trhu** (veřejné AS)

o (2) společnost, jejíž akcie **nejsou** na regulovaném trhu (soukromé AS)

· AS může založit i jen jediný zakladatel

· **Prameny úpravy a charakteristika akciového práva**

o (1) soft law

§ **(1) kodexy corporate governance** – státem nevynutitelná pravidla správy a řízení společnosti – de facto rozšiřují a specifikují zákonná pravidla

§ **(2) compliance** **program** – soubor pravidel a opatření zamezující porušování právních a etických norem, jehož cílem je prevence škody a ochrana dobré pověsti

o (2) hard law – NOZ (úprava týkající se cenných papírů dle § 514 an.) a ZOK (§ 243 an.)

§ **(1) Podrobnost** – AS místem střetu rozdílných zájmů (akcionářů, členů volených orgánů, zaměstnanců, státu)

§ **(2) Kogentnost** – AS jako právní forma určené k shromáždění veřejných prostředků k rizikovému podnikání – kogentní zejm. statusové otázky (vznik/zánik, ochrana věřitelů, organizační struktura aj.)

## ZALOŽENÍ A VZNIK AKCIOVÉ SPOLEČNOSTI

· **Vytvoření AS má dvě fáze:**

o (1) založení AS **přijetím stanov**

o (2) vznik AS jejím **zápisem do obchodního rejstříku**

· **Zakladatelé:** tuzemská/ zahraniční FO/ PO

o zakladatelem může být i stát, resp. stát může zakladatelem pouze AS (§ 28 zákona č. 219/2000 Sb., o majetku ČR)

o zakladatelem může být **i jediný zakladatel**

##### Založení

· **způsob založení společnosti** – tzv. jednorázové (simultánní) založení – zakladatelé musí upsat všechny akcie pokrývající celý navrhovaný ZK

· **okamžik založení** – AS se zakládá přijetím stanov ve formě notářského zápisu – **účinnost založení v okamžiku splnění vkladové povinnosti v zákonem požadovaném rozsahu** (srov. § 253 odst. 1 ZOK)

· **stanovy** – základní dokument společnosti

o autonomní norma upravující vnitřní uspořádání, vzájemné vztahy akcionářů a vztahy AS a akcionářů

o **minimální (obligatorní) obsahové požadavky:**

§ (1) nevypustitelné náležitosti během trvání AS (§ 250 odst. 2 ZOK, § 123 odst. 1 ZOK)

§ (2) vypustitelné náležitosti po vzniku a splnění vkladové povinnosti (§ 250 odst. 3 ZOK)

o Fakultativní ujednání – kusové akcie (§ 257 odst. 1 ZOK)

o **Změna stanov** – dohodou všech akcionářů nebo rozhodnutím VH, určí-li tak stanovy (§ 421 odst. 2 písm. a) ZOK) – usnesení VH vyžaduje notářský zápis

· **Vklady** – před vznikem nutné **vnést nepeněžité vklady** (§ 23 odst. 2 ZOK) a **splatit alespoň častečně** (celkově 30 %) peněžité vklady (§ 253 odst. 1 ZOK)

o Příjem a správa vkladů náleží správci vkladů – tj. stanovy pověřená osoba

o Vlastnictví vkladů zůstává do vzniku ve vlastnictví vkladatelů/zakladatelů

##### Jednání před vznikem (viz B35)

##### Vznik

· AS vzniká zápisem do OR – podávají všichni členové představenstva/ statutární ředitel (§ 46 odst. 3 ZVR)

· Nejzazšší lhůta pro podání návrhu – 6 měsíců ode dne založení společnosti (§ 9 odst. 1 ZOK)

· AS může vzniknout i **přeměnou** (fúze, změna právní formy, rozdělení)

# Zrušení a zánik společnosti

Ani akciová společnost nežije věčně. Společnost zanikne výmazem z [veřejného rejstříku](https://www.in-server.cz/cz/rubriky/slovnik/v/verejny-rejstrik/), kterému předchází proces zrušení společnosti. Společnost může být zrušena **dobrovolně** nebo **nuceně**. Některé byly založeny jen na dobu určitou a tak uplynutím této doby zaniknou, jiné zaniknou po skončení konkurzu a jiné v důsledku likvidace společnosti nebo rozdělení či fúze na základě rozhodnutí akcionářů.

## Dobrovolné zrušení společnosti

* uplynutí doby, na kterou byla obchodní korporace založena
* dosažení účelu, pro který byla obchodní korporace založena
* rozhodnutí příslušného orgánu obchodní korporace o jejím zrušení
* rozhodnutí příslušného orgánu obchodní korporace o fúzi, převodu jmění na společníka, rozdělení společnosti nebo její přeměně na jinou formu obchodní společnosti či družstva

## Nucené zrušení

O nuceném zrušení akciové společnosti rozhoduje soud, který nařídí její likvidaci, protože

* vyvíjí nezákonnou činnost v takové míře, že to závažným způsobem narušuje veřejný pořádek
* již nadále nesplňuje předpoklady vyžadované pro vznik právnické osoby zákonem
* nemá déle než dva roky statutární orgán schopný usnášet se
* tak stanoví zákon
* pozbyla všechna podnikatelská oprávnění- to však neplatí, byla-li založena i za účelem správy vlastního majetku nebo za jiným účelem než podnikání
* není schopna po dobu delší než 1 rok vykonávat svou činnost a plnit tak svůj účel
* nemůže vykonávat svou činnost pro nepřekonatelné rozpory mezi společníky
* provozuje činnost, kterou podle jiného právního předpisu mohou vykonávat jen fyzické osoby, bez pomoci těchto osob

## Zrušení akciové společnosti bez likvidace

V případě zrušení akciové společnosti bez likvidace dochází k převodu jmění na právního nástupce – jinou společnost. Akcionář zanikající společnosti se tak stává akcionářem jedné nebo více [nástupnických společností](https://www.in-server.cz/cz/rubriky/slovnik/n/nastupnicka-spolecnost/). Akcionář tak obdrží nové akcie. V případě listinných akcií si musí nové akcie vyzvednout, jinak budou prodány v dražbě.

Zrušení bez likvidace nastává v případě:

* fúze
* rozdělení
* změna právní formy
* převod jmění na společníka
* přeshraniční přemístění sídla

## Zrušení akciové společnosti s likvidací

* uplynutím doby, na kterou byla založena,
* dosažením účelu, pro který byla založena,
* dnem určeným zákonem nebo právním jednáním o zrušení právnické osoby, jinak dnem jeho účinnosti, nebo
* dnem právní moci rozhodnutí orgánu veřejné moci, nestanoví-li se v rozhodnutí den pozdější

V případě rozhodnutí valné hromady o likvidaci je jmenován likvidátor společnosti. Likvidátor zpeněží veškerý majetek společnosti a uhradí z něj veškeré závazky. Likvidační zůstatek rozdělí mezi akcionáře v poměru odpovídajícím splacené jmenovité hodnotě akcií.

Akcionář musí své [akcie](https://www.in-server.cz/cz/rubriky/slovnik/a/akcie/) odevzdat likvidátorovi, aby mu mohl být likvidační zůstatek vyplacen. V případě zaknihovaných akcií mu vzniká nárok na vyplacení likvidačního zůstatku dnem zrušení akcií v centrálním depozitáři.

## **Organizační struktura:** OBECNĚ

· Organizační struktura AS má dvě podoby – rozdíl tkví v rozdělení výkonné a kontrolní funkce

· **(1) monistický model (one-tier system)**

o Není instituciolnální oddělení kontroly a řízení – obě funkce vykonává jediný správní orgán (tzv. board of directors)

o Vnitřní dělba funkcí – na výkonné členy (executive members) a na kontrolní členy (non-executive members)

· **(2) dualistický model (two-tier system)**

o Institucionální oddělení řízení a kontroly mezi představenstvo (výkonná funkce) a DR (kontrolní funkce)

· Volba vnitřní struktury je stanovena při založení ve stanovách

## VALNÁ HROMADA

· VH jako NO společnosti – rozhoduje o nejdůležitějších otázkách

· Obligatorní orgán obchodní společnosti

· **Místo výkonu akcionářských práv** – základní platforma pro výkon akcionářských práv (př. realizace práva na vysvětlení či podání protinávrhu lze pouze na VH)

#### a) Působnost valné hromady (§ 421 odst. 2 ZOK)

· Otázky překračující běžnou činnost společnosti – další působnost dle jiných právních předpisů či stanov

· O jiných otázkách nemůže rozhodovat (dle § 421 odst. 3 ZOK VH si nemůže atrahovat rozhodování o jiných než zákonem či stanovy určenými otázkami) – takové usnesení by bylo zdánlivé (tzv. teorie fikce nepřijetí)

o **VH má pouze tu působnost, kterou jí svěřuje zákon nebo stanovy (!)**

· **Okruhy působnosti:**

o **(1)** zásadní otázky existence společnosti a její činnosti

o **(2)** volba a odvolání členů orgánů společnosti – také odměňování členů orgánů

§ Stanovy mohou stanovit, že rozhodování o okruhu těchto otázek náleží DR

o **(3)** rozhodování o hospodářském výsledku (př. usnesení o rozdělení dividend a schválení účetní závěrky)

· Působnost lze rozšířit, **nikoliv** zúžit (!)

· Pouze pokud stanovy tak určí, VH rozhoduje o změně stanov (§ 421 odst. 2 písm. a) ZOK) – jinak dohodou všech akcionářů ve formě **notářského zápisu**

#### b) Rozhodování valné hromady

· VH **nepřísluší** rozhodovat o otázkách obchodního vedení – zamezení negativního ovlivňování rozhodnutím nekvalifikovaných akcionářů

· **Výjimka dle § 51 ZOK** – člen představenstva (u monistického systému statutární ředitel či SR) požádá VH o udělení pokynu

· **Usnášeníschopnost (§ 412 ZOK)** – VH je schopná se usnášet za přítomnosti akcionářů, jejichž akcie dohromady s jmenovitou/účetní hodnotu přesahují 30 % ZOK – **jedná se dispositivní ustanovení** (je možné i vyloučit kvórum)

· **Sistace hlasovacích práv (§ 426 an. ZOK)** – obdobné jako u SRO – nicméně sistace dopadá i na jiného akcionáře jednající ve shodě s akcionářem, jehož hlasovací práva byly sistovány

· **rozhodování per rollam (§ 418 an. ZOK)**

o **stanovy musí výslovně umožnit per rollam rozhodování** – tzv. příjímání mimo VH

§ na rozdíl od SRO, kde rozhodování per rollam plyne **přímo ze zákona**

o Svolavatel zašle akcionářům návrh usnesení a akcionáři ve stanovené lhůtě vyjádření souhlas či nesouhlas

o Pokud souhlas s rozhodnutím není doručen svolateli, **platí, že akcionář nesouhlasí (§ 419 odst. 1 ZOK)**

o **Rozhodná většina se počítá z celkového počtu všech akcionářů**

o Uplatněním práva na vysvětlení je společnost povinna poskytnout vysvětlení buď individuálně u sídla společnosti nebo na jiném vhodném místě určené v návrhu (!)

· **V poměrech společnosti s jediným akcionářem (§ 12 odst. 1 ZOK)**

o Nevytváří se VH – tuto působnost vykonává jediný akcionář – i na taková rozhodnutí dopadá § 428 a § 429 ZOK

#### c) Svolání valné hromady

· Nenáležité svolání je důvodem pro prohlášení přijatých usnesení za neplatná

· **Pravidla pro svolání:**

o **(1)** Osoby oprávněné svolat VH

o **(2)** Forma a obsah VH

o **(3)** Čas a místo konání

o **(4)** Hmotněprávní lhůty

· Účelem je garance dostatečného časového předstihu o konání VH a pořadu jednání – **zajištění informovanosti akcionářů**

##### Kdy svolat VH

· **(1) Řádná VH**

o Alespoň jednou za účetní období – 6 měsíců od posledního dne předcházejícího účetního období (§ 403 ZOK)

o Důvodem je schválení účetní závěrky – dodržení podmínky **věrného a poctivého obrazu účetnictví** společnosti

· **(2) Mimořádná VH**

o Důvody

§ (1) neuhrazená ztráta společnosti dosáhne ½ ZK (celkové ztráty přesahují disponibilní zdroje společnosti k uhrazení ztrát)

§ (2) jiné vážné důvody srovnatelné se situací neuhrazené ztráty přesahující ½ ZK

o Musí být svolána vždy na žádost kvalifikovaných akcionářů – navrhované záležitosti **musí** spadat do působnosti VH

##### Svolavatel

· Dualistický systém – představenstvo (§ 402 odst. 1 a 2 ZOK)

· Monistický systém – **SR**

o **Nelze** přenést na statutárního ředitele – jedná se o **statusovou otázku, která je kogentní (!)**

o Svolání statutárním ředitelem je **svolání neřádné**

· Pokud svolavatelé nesvolají VH – právo a povinnost svolat přechází na každého z akcionářů

o DR – vyžadují-li to zájmy společnosti či představenstvo selže (§ 404 ZOK)

· Svolání lze pověřit i třetí osobu

· Stejně jako jiná právní jednání i na svolání VH platí úprava způsobu jednání za společnost

o **Úprava je lex specialis** – za podmínek § 402 ZOK může i **jediný člen představenstva** svolat VH (a oprávněn jako jediný podepsat pozvánku), a to i když v OR je řečeno jinak

· **Kvalifikovaný akcionář**

o Žádost ke svolání VH (§ 366 ZOK) může podat pouze akcionář splňující podmínky dle § 365 ZOK

o Musí být splněna ke dni podání žádosti, popř. ke dni rozhodnutí o návrhu ke zmocnění kvalifikovaného akcionáře

· Svolat VH může i **kvalifikovaný akcionář se zmocněním soudu (§ 368 ZOK)** – na předchozí žádost nebylo reagováno

o Lze se domáhat projednání **jen** záležitostí spadající do působnosti VH (!)

o Je-li svolána VH před tím, než skončí řízení o zmocnění ke svolání VH, a nebyla-li vyslovena neplatnost usnesení této VH, návrh na zmocnění ke svolení se **zamítá**

o **Porušení práv akcionářů dle § 366 až 367 ZOK** – nesvolání, pozdní svolání a zásah do navrhovaného pořadu jednání bez souhlasu navrhujícího akcionáře

o **nejdříve musí být vyslovena neplatnost usnesení VH a až poté lze vyhovět návrhu na zmocnění ke svolání VH**

§ *rozhodnutí NS sp. zn. 29 Odo 1205/2006: „Konala-li se valná hromada s pořadem jednání obsahujícím záležitosti navržené akcionářem v jeho žádosti doplněným o další body, aniž by akcionář dal k doplnění pořadu jednání souhlas,* ***může jej soud zmocnit ke svolání valné hromady s jím navrhovaným pořadem jednání pouze tehdy, byla-li konaná valná hromada úspěšně napadena*** *podle § 183 ObchZ nebo zamítl-li rejstříkový soud návrh na zápis skutečností, vyplývajících z usnesení této valné hromady.“*

o pokud o svolání VH zažádá více kvalifikovaných akcionářů – návrhy na pořad jednání lze spojit do jednoho jednání VH **pouze** se souhlasem všech dotčených akcionářů

##### Pozvánka na valnou hromadu

· Písemná – zajištění dostatečného časového předstihu o konání VH a otázek k projednání

· Obsah pozvánky (§ 407 ZOK)

· **(1) Místo a čas konání VH**

o volba místa, času a hodiny **nesmí nepřiměřeně omezovat právo akcionáře se VH účastnit**

o ochrana menšinových akcionářů před jejich účelovým vytěsněním z účasti na VH

· **(2) okruh otázek k projednání**

o **Záležitosti nezařazené na pořad jednání (neuvedené v pozvánce)**

§ Takové záležitosti **nelze** projednat

§ výjimkou je vyslovení souhlasu všech akcionářů (§ 408 odst. 3 ZOK)

§ zamezení projednání věcí, o kterých ostatní akcionáři nemohli předem vědět (tj. bez možnosti přípravy)

· **(3) návrh usnesení a jeho odůvodnění** –pokud je navrhováno přijetí usnesení

o je-li na pořadu změna stanov – **součástí** pozvánky je **celé znění změn stanov (pouze měněné části)** – jakožto součást navrhovaného usnesení VH

§ **(1)** přímo integrální součástí navrhovaných usnesení nebo **(2)** obsažena v příloze k pozvánce

o Další variantou je pozvánka se celým novým zněním stanov (při větším počtu změn)

§ Musí být odůvodněno co a proč se ve stanovách mění – takový postup je zakázán za účelem utajení změny

§ Text návrhu usnesení musí v **podrobnostech odkazovat na přílohu –** vyplývá z povinnosti předložení návrhu usnesení a jeho odůvodnění, resp. informaci o podstatě jednotlivých záležitostí zařazených na pořad jednání

o **Pozvánka s rozsáhlými změnami**

§ S ohledem na rozsah změn obstojí pozvánka s kompletním zněním celé pozvánky včetně všech příloh a doprovodných dokumentů na **internetových stránkách**

##### Proces svolání valné hromady

· **Podmínky: (1)** zaslání na adresu akcionářů a **(2)** zveřejnění na internetových stránkách (§ 406 ZOK)

o zveřejnění na stránkách je povinností bez ohledu formu akcií či způsob obchodování s akciemi

o **internetové stránky** – webové stránky přístupné prostřednictvím webových prohlížečů

§ doménové jméno musí být snadno zjistitelné (př. v OR či ve stanovách)

· **uveřejnění na stránkách je statusovou věcí, tudíž nelze vyloučit stanovami**

· **druhy akcií:**

o (1) akcie na majitele – pozvánka doručena **již uveřejněním na internetových stránkách**

o (2) zaknihované akcie a akcie na jméno – nutné doručení **písemné pozvánky na adrese uvedené v seznamu akcionářů**, resp.na adresu uvedenou v evidenci zaknihovaných akcií (u zaknihovaných akcií)

o je možné stanovami nahradit rozesílání písemných pozvánek (§ 406 odst. 1 ZOK)

§ **není** přípustný pouhý odkaz na internetové stránky

§ náhrada musí **doplňovat** pozvánku na internetových stránkách – nesmí ale bezdůvodně omezovat možnost účasti na VH

· **vhodnost způsobu uveřejnění pozvánky**

o třeba posuzovat na konkrétní poměry společnosti

o informační zdroj **musí** být dostupný pro každého, a to bez vynaložení nepřiměřeného úsilí a nákladů

· stanovami lze změnit zaslání na adresu akcionářů – např. emailem (nicméně zaslání pozvánky emailem u velké AS, kde akcionáři jsou např. slepci/důchodci je nepřípustné)

##### Lhůta pro svolání valné hromady

· **zveřejnění:** nejméně **30 dnů** před konáním VH

o jak zveřejnění na internetu, tak odeslání pozvánky ve stejné lhůtě (tj. pro akcie na jméno a zaknihované akcie)

o lze prodloužit, **nikoliv** zkrátit

o **u žádosti kvalifikovaného akcionáře pouze 15 dnů nebo 21 dnů u společností s akciemi na evropském regulovaném trhu (§ 367 odst. 1 ZOK)**

· **počítání lhůty pro svolání VH:**

o nenásleduje-li lhůta stanovená podle dnů po dni rozhodném pro její začátek, ale tomuto dni předchází, musí se tato lhůta počítat **od rozhodného dne zpětně**

§ *př. VH AS, která vydala akcie na majitele, se má konat v pondělí 17. listopadu 2008. Tento den se do zákonné třicetidenní lhůty nezapočítává. Za "první" den třicetidenní lhůty je třeba vzít den bezprostředně předcházející, tj. 16. listopad 2008. "Posledním" je potom třicátý den zpětně od tohoto "prvního" dne, tedy den s datem 18. října 2008.*

o je-li rozhodným dnem pro počátek běhu lhůty den konání VH, je **prvním dnem** běhu lhůty, který **předchází dni konání VH**

§ *rozhodnutí NS sp. zn. 29 Odo 783/2003: „Do lhůty, určené společenskou smlouvou společnosti s ručením omezeným, v níž musí být doručena pozvánka na valnou hromadu, se den konání valné hromady nezapočítává.“*

##### Vady svolání

· v důsledku neřádného svolání VH – přijatá usnesení budou zatížena vadou, pro kterou lze napadat žalobou

· výjimka – všichni akcionáři vysloví souhlas se svoláním VH nebo stanovy tuto možnost připouští (§ 411 odst. 2 ZOK)

· případné vady procesu (případně i obsahové nedostatky) lze zhojit **souhlasem všech akcionářů** (§ 411 odst. 2 ZOK)

#### d) Účast a hlasování na valné hromadě

· každý akcionář se může zúčastnit – i ten, který má prioritní akcie nebo nemůže vykonávat akcionářská práva (např. prodlení se splacením emisní kursu)

· **pokud však akcionář nemůže vůbec vykonávat akcionářská práva, nemůže se zúčastnit ani VH (§ 536 odst. 2 ZOK)**

· akcionář se jednání VH účastní **(1) osobně nebo (2) v zastoupení** (§ 399 ZOK)

o akcionář **nemůže** být na jednání osobně a současně být v zastoupení (ve vztahu k jednomu druhu akcií)

§ další osoba se může účastnit jako host (jeho účast musí schválit VH, anebo právo je založeno ve stanovách)

o **různé druhy akcií**

§ akcionář vlastnící různé akcie se může nechat zastoupit různými osobami – možnost osobní účasti k jednomu druhu akcií a k ostatním v zastoupení

· **další účastníci VH:** členové představenstva a DR/ statutární ředitel a členové SR

· přístup veřejnosti je v zásadě nepřípustná – lze udělit výjimku, kdy VH souhlasí s přítomností jiných osob

##### Hlasování

· akcionář může vykonávat hlasovací práva náležejícím ke svým akciím **odlišně** za předpokladu, že ohledně určitých akcií **jedná na účet jiné osoby** (akcionář zde může jednat jako komisionář) (§ 401 odst. 2 ZOK)

· výše uvedené pravidlo nebrání tomu, aby za akcionáře odlišně hlasovali jeho zástupci (při udělení plných mocí k různým akciím)

· takto lze konstruovat, že budoucí nabyvatel je v zastoupení převodce akcií (!)

##### Rozhodný den

· **zaknihované akcií**

o **zákonná fikce** – akcionářem je ten, kdo byl jako akcionář uveden ke dni, ke kterému byl vyhotoven zápis, tj. k rozhodnému dni

o platí i v případě, že po rozhodném dni (před VH) došlo k převodu zaknihovaných akcií

o obecně platí, že před svoláním společnost žádá o výpis z EZCP

· **akcie na jméno**

o akcionářem je osoba, která byla k rozhodnému dni zapsána v seznamu akcionářů – popř. ke dni konání VH (§ 265 odst. 1 ZOK)

· společnosti, jejichž akcie byly přijaty na obchodování na regulovaném trhu – rozhodný den je **7. den** před konáním VH

· u ostatních lze určit stanovami či rozhodnutím VH – rozhodný den **nemůže** předcházet více než 30 dnů před konáním VH

##### Využití technických prostředků

· stanovy mohou připustit účast na VH a výkon akcionářských práv s využitím technických prostředků

· např. přes Skype nebo je dokonce možné i korespondenční hlasování (hlasy se odevzdají dopředu)

##### Usnášeníschopnost

· schopnost usnášet se za přítomnosti akcionářů vlastnících akcie **přesahující** **30 % ZK**

o počet akcií, resp. účetní hodnota (u kusových akcií) nebo jmenovitá hodnota (u akcií s jmenovitou hodnotou) musí přesáhnout 30 % ZK

· lze stanovami modifikovat (zpřísnit či zmírnit)

o možné je vázání nikoli na ZK

o úplné vyloučení kvóra pro usnášeníschopnost – tím se logicky **nepoužije** zákonná úprava náhradní VH

o snížení potřebného kvóra pro náhradní VH (př. prvotní VH vyžaduje 50 %, ale náhradní pouze 25 %)

· **obligatorní náležitosti stanov – musí určit kolik hlasů je spojenou s akcií (§ 250 odst. 2 písm. e) ZOK)**

o kusové akcie – princip one share – one vote

o zvláštní druhy akcií – akcie s vyšším počtem hlasů (ač se stejným emisním kursem)

· **náhradní VH**

o pokud první svolaná VH není usnášeníschopná – nutné svolat náhradní VH

o **taková VH je usnášeníschopná bez ohledu na výši zastoupeného ZK**

#### e) Průběh valné hromady

· **(1)** přítomní akcionáři se zapisují do listiny přítomných – pro zjištění usnášeníschopnosti

· **(2)** volba orgánů VH – předseda, zapisovatel, ověřovatel zápisu a osoba pověřená sčítáním hlasů

o Předseda zajišťuje řádný průběh VH – vytvoření podmínek pro rozhodování bez zbytečných průtahů a pro řádný výkon akcionářských práv

o Zapisovatel – vyhotovuje zápis (dokumentace o průběhu tvorby usnesení VH)

· **(3)** rozhodování o jednotlivých bodech dle pořadu jednání

o pokud se nebude přijímat usnesení – pouhé projednání bodu jednání

o zařazení záležitostí nezařazených do pořadu jednání lze zahrnout pouze se souhlasem všech akcionářů (§ 408 ZOK)

#### f) Přezkum platnosti usnesení valné hromady

##### Povaha usnesení valné hromady

· rozhodnutí VH je právním jednání společnosti (srov. § 45 odst. 3 ZOK) – rovněž plyne z důvodové zprávy

· VH se rozhoduje usnesením – pro přijetí je nutno nadpoloviční většina **přítomných** akcionářů

· Ve významnějších či specifických záležitostí – pro přijetí hlasování kvalifikovanou většinou nebo dle druhů akcií

· **Vady usnesení**

o **Usnesení je právní jednání**, na něž se uplatní zvláštní pravidla (§ 428 a nás. ZOK) – neuplatní se obecná úprava

o Usnesení musí být v souladu se zákonem a stanovami – prostředek ochrany společnosti a třetích osob

o **Druhy vadných usnesení:**

§ **(1)** usnesení neplatná

§ **(2)** usnesení zdánlivá (jako kdyby nebyla vůbec přijata)

##### Fikce nepřijatého usnesení

· **tzv. teorie fikce nepřijetí** – usnesení jsou zdánlivá (jako kdyby nebyla vůbec přijata) a nemohou vyvolat žádné právní účinky

· ex offo povinnost soudu přihlédnout k fikci nepřijetí a nejsou omezeni žádnou lhůtou od přijetí usnesení

· taxativně dané vady vedoucí k fikci nepřijetí (§ 41 odst. 1 a 2 ZOK):

o **(1) změna stanov způsobem odporujícím donucujícím ustanovením zákona (§ 245 NOZ)**

o **(2) VH chybí k přijetí usnesení působnost (§ 245 NOZ)**

§ Rozhodnutí o jmenování likvidátora dceřinné společnosti

§ Rozhodnutí o jmenování člena představenstva jeho předsedou

§ Rozhodnutí o tom, zda účast ve společnosti byla nabyta platně

o **(3) neurčitost, nesrozumitelnost a závazek k nemožnému (§ 45 odst. 2 ZOK)**

o **(4) rozdělení zisku v rozporu s bilančním testem (§ 350 odst. 3 ZOK)**

· rozpor s dobrými mravy **zakládají pouze důvod vyslovení neplatnosti (§ 428 ZOK)**

· na rozdíl od řízení o vyslovení **neplatnosti** – otázku fikce nepřijetí lze řešit i v jiných soudních řízeních (včetně rejstříkového a insolvenčního)

· zjistí-li soud v řízení dle § 428 až 429 ZOK, že napadané usnesení není neplatné, ale usnesení je zdánlivé

o rozhodne o tom **bez návrhu**, aniž by zamítal návrh na vyslovení neplatnost

o de facto soud zde **překročí** rámec návrhu, kterým by byl v řízení o vyslovení neplatnosti vázán (§ 90 odst. 2 ZŘS)

##### Neplatná usnesení a řízení o nich (§ 428 a § 429 ZOK)

· **právní úprava**

o Dle principu delegace (§ 3 odst. 1 ZOK) úprava práva napadat neplatnost odkázána na NOZ (§ 258 až 260 NOZ)

· pouze soud prohlašuje jejich neplatnost – dokud není vyslovena neplatnost, usnesení je platné, byť je vadné

o usnesení je platné bez ohledu na to, zda a jak moc je v rozporu s právními předpisy a stanovami

o **výjimkou** je přijetí vedoucí k **fikci přijetí** **(!)**

o je-li usnesení prohlášené za neplatné – jedná se o ex tunc neplatnost (!)

· **účel a význam právní úpravy brojení proti platnosti usnesení**

o prostředek ochrany individuálních práv a právního postavení zákonem vymezených osob (viz oprávněné osoby)

o **obecný nástroj ochrany zákonností ve vnitřních poměrech společností**

§ *rozhodnutí NS sp. zn. 29 Odo 1400/2006: „Právo napadnout před soudem usnesení valné hromady akciové společnosti…, příčí-li se usnesení (či způsob jeho přijetí) zákonu, zakladatelským dokumentům anebo stanovám, není pouze prostředkem ochrany individuálních práv a právního postavení určitého navrhovatele, nýbrž* ***především zákonem předvídaným nástrojem obecné ochrany zákonnosti ve vnitřních poměrech společnosti****, resp. souladu těchto vnitřních poměrů s autonomní úpravou provedenou v zakladatelských dokumentech či stanovách, a to s ohledem na širší kontext ochrany společnosti, resp. všech osob oprávněných takový návrh podat, jakož i dalších osob, jež mohou být těmito vnitřními poměry dotčeny.“*

· **podmínky k prohlášení neplatnosti:**

· **(1) vada** – rozpor se zákonem, stanovami či dobrými mravy

o Materiální (obsahová) vada

o Formální (procedurální) vada – nedostatek kvóra, neřádné svolání VH, nedostatečná většina pro přijetí rozhodnutí

o **Nelze vyslovit neplatnost (§ 260 NOZ)** – (a) zásah do práv třetích osob nebo (b) porušení zákona nebo stanov, aniž by to mělo závažné právní důsledky (tzv. bagatelní porušení) a je zde zájem společnosti hodný ochrany pro nevyslovení neplatnosti

· **(2) oprávněná osoba (§ 428 odst. 1 ZOK)** – akcionář, člen představenstva, člen DR, stutární ředitel, člen SR a likvidátor

o **Problematika aktivní věcné legitimace**

o Za určitých okolností i osoba, která ztratila postavení k podání návrhu (přestože je rozhodujcí je stav v době vyhlášení rozhodunutí)

o platí i pro osobu, která ztratila postavení k podání návrhu v průběhu řízení

o aktivní legitimaci má akcionář, jehož akcie byly sepsány do konkursní podstaty úpadce, ačkoliv přechází na správce

· **(3) hmotněprávní a prekluzivní lhůta (§ 259 NOZ)** **–** platí teorie dojití (návrh musí dojít k soudu)

o **Subjektivní (3 měsíce)** – osoba se dozvěděla a mohla dozvědět

§ K běhu subjektivní lhůty u nepřítomných akcionářů – **běží rovněž jako u přítomných dnem konání a přijetí rozhodnutí (resp. usnesení)**

· Důvodem je, žeakcionářům před konáním jednání VH byla doručena pozvánka – ta oznamuje jednak konání jednání VH, tak pořad VH, resp. o čem se bude rozhodovat

· Jinak řečeno nepřítomná osoba (akcionář) ví či mohla vědět, zda a jaká rozhodnutí byla přijata

§ Odlišná situace u **neřadného** svolání VH – zde platí, že nepřítomnému akcionáři běží lhůta až ode dne, kdy se **opravdu** dozvěděl o usnesení

o **Objektivní (1 rok)** – bez ohledu na to, zda běží subjektivní lhůta

o Stavění lhůty by bylo v rozporu s principem právní jistoty – okolnosti dle § 645 až § 652 NOZ jsou v poměrech ZOK bez právního významu (nelze tedy prodloužit subjektivní lhůtu např. o 6 měsíců)

· **(4) podání protestu (§ 424 odst. 1 ZOK)**

o **Po podání protestu se může kterýkoli akcionář dovolávat neplatnosti usnesení**

o Vyjádření pochybnosti o souladu se zákonem, stanovami či dobrými mravy a úvaha o vyjasnění pochybností v řízení o neplatnostoti usnesení VH

o **K odůvodnění protestu**

§ Protest musí být **odůvodněn** – protestující musí označit, proti jakému usnesení vznáší protest, a musí konkrétně odůvodnit (tj. proč považuje, že unesení v rozporu se zákonem, stanovami či dobrými mravy)

§ Zpochybňujcí stanovisko (P.Čech):

· zbytečně zatěžuje průběh VH, neboť nelze protest zaznamenat mimo jednání

· přítomný akcionář je limitován, neboť nemůže bez rozmyslu vypočítat všechny důvody

§ **nepřítomný** akcionář má zase prostor pro uplatnění všech (jakýkoliv) důvodů

o Protest nebude podmínkou pro podání návrhu na neplatnost v těchto případech:

§ (1) důvody pro neplatnost nebylo možné na dané VH zjistit

§ (2) akcionář se VH nezúčastnil – viz nepřítomný akcionář

§ (3) chybou zapisovatele nebo předsedy VH nebyl protest zapsán

o Ostatní aktivně legitimované osoby jsou oprávněny podat návrh na vyslovení neplatnosti usnesení bez ohledu na to, zda byl podán protest

· **Procesní aspekty**

o Nesporné řízení ve statusových věcech právnické osoby zahájené **pouze** na návrh (v prvním stupni krajský soud)

o Soud vázán návrhem (§ 26 ZŘS) a nelze uzavřít smír ani rozhodnout rozsudkem pro uznání

o **Účastníci řízení:** (1) navrhovatel (vystupují vlastním jménem) a (2) společnost

## DUALISTICKÝ SYSTÉM

### *a)* *Představenstvo*

##### Postavení

· Výkonný orgán společnosti – rozhodování o day-to-day operations

· Zavazují společnost ve všech věcech a přísluším jim téměř neomezené právo disposice s majetkem společnosti

· Zákaz zasahování do obchodního vedení – garance nezávislého výkonu funkce, tj. bez zásahu vnějších vlivů

##### Působnost

· SO společnosti – zastupování ve všech záležitostech (§ 164 NOZ)

· **Zajišťování obchodního vedení** – nikdo nesmí zasahovat a udělovat pokyny představenstvu (§ 435 odst. 3 ZOK)

o Výjimka – žádost člena představenstva o udělení pokynu (§ 51 odst. 2 ZOK) nebo společnost je členem koncernu

· **Zbytková působnost (§ 163 NOZ)** – představenstvo má veškerou působnost, ledaže právní předpisystanovy svěří jinému orgánu

##### Složení

· má 3 členy (FO i PO) – možnost modifikace stanovami

· více členů – volba předsedy představenstva

· předseda má rozhodující hlas v případě rovnosti hlasů (§ 44 odst. 3 ZOK)

##### Rozhodování

· **má-li více členů – tvoří kolektivní orgán (představenstvo může být i jednočlenné)**

o **rozhodnutích se pořizují zápisy – význam při posuzování odpovědnosti za újmu**

§ **požadavek uvedení jména členů, kteří hlasovali kladně, negativně či se zdrželi (!)**

§ **vyvratitelná domněnka u neuvedených členů o hlasování pro přijetí rozhodnutí (§ 440 odst. 3 ZOK)**

· **horizontální delegace – možnost rozdělení působnosti dle jednotlivých oborů (§ 156 odst. 2 NOZ)**

o **o určité otázce rozhoduje ten příslušný pověřený člen**

o **významné při zkoumání povinnosti nahradit škodu**

o **ve vztahu k ostatním činnostem má člen představenstva povinnost dohlížet na činnost ostatních členů**

· **funkce (jak výkonná, tak kontrolní) musí být vykonávána s péčí řádného hospodáře**

##### Vznik a zánik funkce

· Vznik

· **(1) volbou VH, popř. DR, určí-li tak stanovy (§ 421 odst. 2 písm. e) ZOK)**

o volba účinná v okamžiku zvolení, resp. přijetí usnesení VH – **zápis do OR má pouze deklaratorní charakter**

· **(2) kooptace (§ 444 odst. 1 ZOK)** –musí stanovit stanovy a počet člen představenstva neklesl pod polovinu

· **(3) volba náhradníků (§ 442 odst. 2 ZOK)** – náhradníci jsou voleni dopředu

· **(4) jmenování soudem (§ 443 ZOK)**

o zánik funkce člena – povinnost zvolení nového člena do **2 měsíců**

o není-li tak učiněno a představenstvo není způsobilé vykonávat svou funkci – na návrh osoby, která má na tom právní zájem, soud jmenuje chybějícího člena

· Zánik

· **(1) uplynutím**

o jednoletého funkčního období (§ 439 odst. 3 ZOK) – modifikace stanovami či smlouvou o výkonu funkce

o relativně snadná odvolatelnost – v závislosti na VH či DR

o německé akciové právo umožnuje odvolání pouze z vážného důvodu

· **(2) odstoupení** – nelze učinit v nevhodné době (§ 59 odst. 5 ZOK)

o projev povinnosti loajality – odstoupením funkce nesmí způsobit společnosti újmu

· **(3) odstoupení z důležitých osobních důvodů** – nutné vyvažovat zájmy společnosti a osobní zájem člena

· **(4) smrt, zánik právnické osoby bez právního nástupce**

· **(5) ukončení funkce člena** – povinnost zvolit do dvou měsíců (§ 443 ZOK)

##### Povinnosti (viz B40)

· **(1) Péče řádného hospodáře**

· **(2) Povinnost loajality**

· **(3) Zákaz konkurence**

o **smyslem je zabránit odlivu obchodu v důsledku aktivity člena představenstva, který mohla společnost uzavřít**

o **prolomení zákazu konkurence – člen představenstva na konkurenční aktivitu písemně upozornil a VH, popř. DR do 1 měsíce neprojevila svůj nesouhlas (§ 442 ZOK)**

o **porušení zákazu vznikne povinnost vydat získaný prospěch**

§ **Popřípadě převedení práva vzniklá z konkurenčního jednání**

§ **Postihuje nejen člena, ale i nabyvatele bez dobré víry**

§ **Uplatnění práva omezeno krátkou prekluzivní lhůtou (§ 5 odst. 2 ZOK)**

o **Možnost požadavat náhrady újmy či zdržení se konkurenčního jednání**

##### Odpovědnost za porušení povinností, střet zájmů a odměňování (viz B40)

### *b)* *Dozorčí rada*

##### Postavení

· **Hlavním úkolem je kontrola představenstva – VH může určit zásady činnosti DR**

· **Kontrolní nástroje**

o **(1) Oprávnění volit a odvolávat členy představenstva**

o **(2) Schvalování smlouvy o výkonu funkce (§ 438 ZOK)**

o **(3) Právo preventivní kontroly – určitá jednání podmíněna předchozím souhlasem (§ 49 ZOK)**

##### Působnost

· **Dohled nad výkonem působnosti představenstva a na činnost společnosti**

· **Nástroje (§ 447 ZOK) – nahlížení do dokladů/záznamů činnosti společnosti či právo vyžadovat informace od představenstva**

· **Následná kontrola – posuzování již uskutečněných jednání**

· **DR pravidelně informuje VH o činnosti představenstva – při zjištění nedostatků informuje představenstvo a výzve jej k odstranění nedostatků**

· **Právo svolat VH a žalovat na neplatnost usnesení**

o **Zastupování společnosti v řízení proti členovi představenstva (př. řízení o náhradě újmy)**

##### Složení

· **3 členové (FO i PO) (§ 448 odst. 1 ZOK) – modifikace stanovami (snížit i zvýšit)**

· **Inkompatibilita funkce v DR a představenstva (§ 448 odst. 7 ZOK)**

· **DR jako kolektivní orgán – volba předsedy a rozhodování ve sboru**

##### Vznik a zánik funkce

· **VH volí a odvolává členy DR (§ 448 odst. 2 ZOK)**

· **členství po dobu 3 roků (§ 448 odst. 6 ZOK)**

##### Povinnosti – péče řádného hospodáře, zákaz konkurence, pravidla o střetu zájmů (viz B40)

## MONISTICKÝ SYSTÉM

· **Možnost kumulace funkcí** – jedna FO může zastávat funkci statutárního ředitele a předsedy (a jediného) SR

· *Stanovisko NS Cpjn 204/2015: „Za této situace by bylo v rozporu s podstatou monistického systému dovozovat... neslučitelnost funkce člena správní rady a statutárního ředitele… Z výše uvedeného plyne, že je-li správní rada dle stanov akciové společnosti unipersonální, může být statutárním ředitelem i jediný člen správní rady.“*

### *a)* *Správní rada*

· **Postavení** – kontrolní i výkonný orgán

· **Působnost**

o **(1)** kontrola obchodního vedení (§ 460 odst. 1 ZOK)

o **(2)** kontrola činnosti spolenosti (§ 446 odst. 1 ve spojení s 456 odst. 2 ZOK)

o **(3)** částečné obchodní vedení – SR oprávněna stanovovat pravidla/mantinely obchodního vedení

o **(4)** zbytková působnost (§ 460 odst. 2 ZOK) – do působnosti náleží jakákoli věc, ledaže ji svěří VH

o SR **není** oprávněna zastupovat společnost – zástupčí oprávnění náleží statutárnímu řediteli co by SO

· **Složení (§ 457 ZOK)** – 3 členové – lze modifikovat

· **Předseda SR**

o Volí a odvolává SR

o Organizační a kontrolní působnost – tj. řízení SR (svolávání k jednání), komunikace s VH a kontrola řádného výkonu funkce orgánů podřízených SR (vyjma NO to mohou být např. zvláštní výbory)

o **Pouze FO může být předsedou (§ 461 odst. 2 ZOK)** – ostatní členové FO a PO

· **Rozhodování**

o Má-li více členů, je orgánem kolektivním a rozhoduje ve sboru

o Možnost horizontální delegace (tj. rozdělení podle oborů specializace)

o SR se schází jednou za 2 měsíce (§ 459 odst. 2 ZOK)

· **Vznik a zánik funkce** – volbou a odVH (§ 448 odst. 1 ve spojení s § 456 odst. 2 ZOK)

· **Povinnosti** – povinnost péče řádného hospodáře, zákaz konkurence a pravidla o střetu zájmů

### *b)* *Statutární ředitel*

· **Postavení a působnost** –SO monistické AS (§ 463 odst. 1 ZOK), jemuž náleží obchodní vedení

o **Povinnost respektovat SR stanovené zaměření obchodního vedení**

· Statutárním ředitel může být pouze jedna FO (!)

· **Vznik a zánik funkce** – odlišné názory

o 1. názor (P. Šuk, P. Čech)

§ ačkoliv § 463 ZOK stanovuje, že statutárního ředitele jmenuje SR – konflikt § 421 odst. 2 písm. e) ZOK

§ užitím § 456 odst. 2 lze formulaci „DR“ číst jako „správní rada“ – tedy DR, resp. **správní radě náleží volba a odvolání, pouze pokud to stanovy připouští**

§ jinými slovy do působosti SR náleží jakákoli věc, ledaže ji zákon svěřuje VH (§ 460 odst. 2 ZOK)

§ *stanovisko NS Cpjn 204/2015: „Statutárního ředitele* ***volí a odvolává valná hromada, neurčí-li stanovy****, že tak činí správní rada (§ 421 odst. 2 písm. e), § 456 odst. 2 a § 463 odst. 1 věta první z. o. k.)“*

o 2. názor (J. Lasák, B. Havel)

§ § 463 odst. 1 ZOK je **lex specialis** k § 421 odst. 2 písm. e) ZOK

§ *Soudím, že § 463 odst. 1 je* ***ustanovením speciálním*** *k§ 421 odst. 2 písm. e). Pokud totiž zákonodárce v rámci úpravy monistického systému přímo u vymezení statutárního ředitele stanoví, kdo jej volí a odvolává, měla by tato úprava mít přednost před vymezením působnosti valné hromady. Domnívám se proto, že zmínku o volbě statutárního ředitele u působnosti valné hromady je* ***nutné vykládat tím způsobem, že stanovy mohou určit, že jej valná hromada jmenuje a odvolává****.*

## **27. Cenné papíry vydávané akciovou společností. Zvýšení a snížení základního kapitálu akciové společnosti.**

**1. PRAMENY PRÁVNÍ ÚPRAVY**

· **OZ** – obecná úprava CP – rozptýlená *úprava věcí* (§ 514-544)*, věcných práv* (§ 1103-4)*, závazků* (úschova § 2409-2412, imobilizace § 2413-4), další obecná ustanovení, co dopadají na věci (jako předměty sml. vztahů)

· **ZPKT** (**z. o podnikání na kapitálovém trhu)**

─ právní základ infrastruktury trhu pro obchod s CP, úprava někt. způsobů nakládání s CP (např. veřejná nabídka), pravidla pro **vedení evidence investičních nástrojů**

─ je značně harmonizován s právem EU (novela ZPKT v r. 2017 v souvislosti s **MIFID II** – *The Markets in Financial Instruments Directive* – Směrnice o trzích finančních nástrojů)

· zvl. úprava pojmenovaných CP:

─ **OZ** (kupón, skladištní list, náložný list)

─ **ZOK** (kmenový list, akcie, zatímní list, vyměnitelné a prioritní dluhopisy, opční list)

─ **z. o investičních společnostech a fondech** (podílový a investiční list, zakladatelská a investiční akcie)

─ **z. směnečný a šekový** (směnky a šeky)

─ **z. o dluhopisech**

**2. POJEM CENNÉHO PAPÍRU**

─ **definice CP – listina, se kterou je spojeno právo takovým způsobem, že je po vydání CP nelze bez této listiny uplatnit ani převést** (§ 514 OZ) [sepětí subjektivního práva a listiny coby hmotného nosiče]

─ zákon sice zmiňuje **listinu** (tj. papír), ale stejnou funkci může plnit libovolný jiný hmotný substrát schopný zachytit písemný projev vůle ( § 3026 OZ)

─ **1.** způsobilým předmětem **inkorporace** do CP je vždy **subjektivní právo**, a to z oblasti SP majetkového

─ „cennost“ papíru se opírá o konstrukci **právní fikce**  dané subjektivní právo je inkorporací zhmotněno v CP, stává se z něj tak také věc hmotná, bez listiny nemá právní význam („stojí s ní a padá“)

─ **X** **jiné listiny** – samotné právo nenesou ani s nimi nepřechází, nanejvýš o něm podávají **důkaz** (smlouva, písemné uznání dluhu, legitimační listiny – šatní žeton)

─ **2. inkorporace dluhu** (povinnosti) vůči výstavci do CP

─ např. zatímní či kmenový list (= inkorporace povinností společníka podle společenské smlouvy)

─ povinnosti jsou součástí souboru, jemuž *dominují práva* (účast ve společnosti) [ze zákona]

─ dluh může být spojen i s nepojmenovaným CP

─ **výjimky při uplatnění práva z CP:**

─ **ztracený, zničený** či řádně nepředložený CP > **umoření CP** (soud prohlásí listinu za umořenou podle ZŘS a nahradí ji svým rozhodnutím > deinkorporuje subj. právo od starého CP a spojí ho s novým CP)

─ **bez předložení CP** – legitimační funkci CP může nahradit jiná právní skutečnost, např. seznam osob oprávněných z CP (seznam akcionářů – nemusí se legitimovat CP při valné hromadě); předložení CP je ale nezbytným předpokladem pro zápis do seznamu

─ **převod CP na jméno** – výjimka: k přechodu práva dochází již smlouvou k okamžiku její účinnosti, tj. bez předání CP, tudíž odporuje zákonné definici CP v § 514, v zákoně tak však označen je

─ **princip celistvosti CP**

- dokud CP existuje, přecházejí všechna práva, jež ztělesňuje, výlučně s ním

- princip prolomen v úpravě samostatné převoditelnosti některých práv s CP spojených – např. u akcie (právo na vyplacení podílu na zisku, na podíl na likvidačním zůstatku, přednostní právo na upisování akcií a další majetková práva; samostatně převoditelné není nikdy právo hlasovací)

- naopak vlastník při převodu akcie musí převést všechna práva k akcii (i ta samostatně převoditelná)

**3. VYDÁNÍ CENNÉHO PAPÍRU**

─ vydání (emise) CP je **proces, na jehož konci se z listiny, která měla původně jen vlastní hodnotu** (coby list papíru či jiného materiálu)**, stává cenný papír**

─ překonané teorie vydání

- *kreační teorie* – jednostranný a neadresný projev vůle výstavce (problém: odcizení zlodějem)

- *smluvní teorie* – základ vydání CP ve smlouvě mezi výstavcem a prvním nabyvatelem

- *vlastnická teorie* – k vydání CP je vyžadováno jeho řádné nabytí prvním vlastníkem (i vydržením)

─ **teorie domnělého práva**

- listina musí splňovat **formální náležitosti stanovené zákonem** + musí se stát **majetkem prvního nabyvatele stanoveným způsobem** (navazuje na vlastnickou teorii)

- zákon chrání dobrou víru třetích osob pro případ, že způsob nebyl dodržen – byl-li nabyvatel v dobré víře, dojde k vydání CP, i když nebyly dodrženy náležitosti postupu při vydání

─ **imobilizace** jako způsob vydání CP – výstavce cenný papír nepředává jeho prvnímu majiteli, nýbrž svěřuje do hromadné úschovy; CP je vydán dnem, kdy jej výstavce předal schovateli

**4. FUNKCE CENNÝCH PAPÍRŮ**

─ **převodní funkce**

- v cenném papíru je vtěleno subjektivní právo a přechází s ním dle pravidel platných pro věci hmotné, tedy zásadně předáním na základě smlouvy

─ **legitimační funkce**

- k prokázání oprávnění k přijetí plnění z CP stačí CP předložit

- výstavce nemusí plnit, dokud mu CP není předložen; je-li mu předložen, nemusí zkoumat nic dalšího

─ **liberační funkce**

- dluh výstavce z CP zanikne splněním předložiteli, i kdyby později vyšlo najevo, že plnění přijala osoba neoprávněná (pravý vlastník by se pak vypořádal s ní – bezdůvodné obohacení)

─ **garanční funkce**

- CP zásadně zaručuje svému vlastníkovi existenci práva do něj vtěleného

- vydání CP založená na teorii domnělého práva > když se listina do oběhu dostane neoprávněně a výstavce z něj nikomu nedluží > získá-li jej třetí osoba v dobré víře > stane se z ní CP

- privilegovaný způsob nabytí práva v dobré víře od osoby neoprávněné (na rozdíl od pohledávky, kterou jako věc nehmotnou nelze nabýt od nevlastníka)

- námitky výstavce (dlužníka) vůči držiteli CP:

- **absolutní námitky** (námitky proti CP – nedostatek náležitostí, nepravost podpisu atd.)

- **relativní námitky** (ze vzájemných vztahů s konkrétním oprávněným)

**5. FORMA A PŘEVOD CENNÝCH PAPÍRŮ**

─ dělení CP dle formy => **způsob, jímž se CP převádí** a jak se oprávněný může legitimovat k výkonu práv z CP

**1.** **forma na doručitele**

─ v CP na doručitele se neuvádí jméno oprávněné osoby, převádí se pouhým předáním

─ pro legitimaci k výkonu práv, která jsou s ním spojena, postačuje pouhé předložení

**2.** **forma na řad**

─ CP na řad od počátku uvádí jméno (název) konkrétního oprávněného (remitenta)

─ jedině remitent se může předložením CP legitimovat k výkonu práv do něj vtělených

─ převádí se jednostranným PJ převodce, tzv. **rubopis** (indosament) – vyznačený na rubu či přívěsku CP

─ tzv. **indosačním prohlášením** („za mne na řad“ s připojeným jménem nabyvatele) projevuje vůli, aby na její místo (řad) nastoupil jiný oprávněný (rubopisník, indosatář) + **předáním**

─ **nevyplněný rubopis** (blankoindosament) – neuvádí osobu rubopisníka, podobný režim jako u CP na doručitele; nepoužitelné u kmenového listu, akcie i zatímního listu

─ nabyvateli při legitimaci **musí** **svědčit** **nepřetržitá řada rubopisů**, musí se zohlednit jiné právní skutečnosti, které nemusí být zaznamenány (přeměny, smrt zůstavitele) – řada se může jevit přetržená

─ originární nabytí – právo se odvozuje ze směnky samotné, nezávisle na postavení předchůdce

**3.** **forma na jméno**

─ k výkonu práv se může legitimovat jedině předložitel, který je v cenném papíru označen

─ vlastnické právo se převádí smlouvou k okamžiku její účinnosti, není možný převod rubopisem

─ **musí prokázat**, že osoba uvedená na CP mu CP převedla (cese)

─ derivativní nabytí – nabyvatel vstupuje do p. postavení předchůdce (> dlužníkovi zůstávají všechny námitky a obrany, jaké měl proti původnímu vlastníku CP na jméno) – jako u klasické cese pohledávky

**právní titul převodu**

─ k přechodu vlastnického práva je bez ohledu na formu CP vždy **nezbytná existence právního titulu – smlouva** kupní, darovací, směnná, smlouva o zajišťovacím převodu práva, smlouva o zápůjčce

─ nevlastníkovi stejně bude plněno po legitimaci, titul se nezkoumá, ledaže by se vlastníku CP podařilo prokázat, že titul neexistoval/odpadl

**omezená nabídka forem**

─ skladištní, náložní list: všechny 3 formy možné

─ akcie: akcie na majitele (=CP na doručitele), akcie na jméno (=CP na řad), matoucí terminologie ZOK

(akcie jako CP na jméno vyloučena, protože by tam byla omezená převoditelnost)

─ směnka: CP na řad, CP na jméno (nelze na doručitele, náležitostí je jméno remitenta)

─ kmenový či zatímní list: jen jako CP na řad

─ kupon či opční list: jen jako CP na doručitele

**nejasná forma – domněnky**

─ chybí-li na CP údaj o oprávněné osobě, jde o CP na doručitele

─ obsahuje-li CP jméno oprávněného, má se za to, že jde o CP na řad

─ u směnek, aby byly CP na jméno, je třeba výslovně projev vůle výstavce > rektadoložku

**6. TŘÍDENÍ A DRUHY CENNÝCH PAPÍRŮ**

─ CP individuálně X hromadně vydávané, individuálně X veřejně nabízené, přijaté X nepřijaté k obchodování na evropském regulovaném trhu, způsobilé X nezpůsobilé veřejné nabídky atd.

─ CP státní, komunální, vydávané ČNB, korporátní či jiné

─ třídění dle zastupitelnosti

- **vzájemně zastupitelné** – CP téhož druhu vydávané týmž emitentem v téže formě, z nichž vznikají stejná práva; ve smlouvě mohou být vymezeny druhově (ochranné prvky + otisk místo podpisu)

- **nezastupitelné**

─ třídění dle účinků vzniku

- **deklaratorní** – právo zprvu existuje mimo CP nezávisle na něm (účastnické CP)

- **konstitutivní** – s CP vzniká i právo, které je s ním spjato (směnky, dluhopisy)

─ třídění dle vyjádření hospodářské kauzy

- **kauzální** – je patrné, co bylo důvodem jejich vzniku (téměř všechny pojmenované CP)

- **abstraktní** – svůj hospodářský důvod vyjadřovat nemusejí nebo nesmějí (směnka)

─ třídění dle druhu

- **účastnické** (podílnické) – ztělesňují podíl ve společnosti či na účelovém sdružení jmění; akcie či zatímní listy (a.s. či e.s.), kmenové listy (s.r.o.), investiční listy (k.s. na investiční listy); podílové listy

- **dlužnické** – inkorporují právo na plnění, tj. pohledávku; peněžitý předmět plnění (dluhopis, směnka, šek, kupon), nepeněžitý (náložný list, skladištní list, opční list – právo na přednostní úpis akcií)

- **věcněprávní** – vtělují právo věcné; zemědělský skladní list (vtělení VP či ZP k zeměd. komoditám)

- zbožové – různé druhy CP, jejichž předmětem je v konečném důsledku zboží

─ **nepojmenované druhy CP**

- listina musí určit právo, které je s ní spojeno, údaj o výstavci a to, že zmíněné právo vtěluje

- ZOK: zákaz inkorporovat do CP podíl společníka v OK, ledaže jde o kapitál. společnost (X družstvo)

- absolutní právo lze inkorporovat jen, když tak stanoví zákon (tj. jen u pojmenovaných CP)

## AKCIE A DALŠÍ CENNÉ PAPÍRY VYDÁVANÉ SPOLEČNOSTÍ

### *Akcie*

#### Obecně

· **Definice cenného papíru (§ 514 NOZ):** *„****Cenný papí****r je* ***listina****, se kterou je právo spojeno takovým způsobem, že je po vydání cenného papíru nelze bez této listiny uplatnit ani převést“*

· **Definice zaknihovaného cenného papíru (§ 525 odst. 1 věta první NOZ):** *„Je-li* ***cenný papír nahrazen zápisem*** *do příslušné evidence a nelze-li jej převést jinak než změnou zápisu v této evidenci, jedná se o zaknihovaný cenný papír.“*

· **Definice akcie (§ 256 odst. 1 ZOK):** *„Akcie je* ***cenný papír nebo zaknihovaný cenný papír****, s nímž jsou* ***spojena práva*** *akcionáře jako společníka* ***podílet se*** *podle tohoto zákona a stanov společnosti* ***na jejím řízení, jejím zisku a na likvidačním zůstatku*** *při jejím zrušení s likvidací.“*

o **Akcie je věcí movitou hmotnou**

o Zaknihovaná akcie je věci movitou **nehmotnou** – akcie nahrazena zápisem v elektronické evidenci

o Rozhodnutí o vydání akcií nebo zaknihovaných akcií je věcí společnosti (!)

· **Další druhy cenných papírů** –zatímní listy, vyměnitelné a prioritní dluhopisy, opční listy, dluhopisy, kupóny, směnky

o **Účastnické cenné papíry** – garantují podíl na na ZK nebo hlasovacích právech (zatímní listy, akcie)

o **Neúčastnické cenné papíry** – garantují právo k získání účastnických papírů (vyměnitelné/prioritní papíry, opční listy) (§ 245 ZOK)

· **Institut rozhodného dne** – institut stavící najisto, kdo je vůči AS akcionářem k příslušnému dni

o Např. pro výkon akcionářských práv (§ 273 odst. 3 ZOK), pro odeslání pozvánek na VH

#### Akcie jako část základního kapitálu

· Akcie představuje část ZK – **všechny akcie tvoří dohromady ZK**

o **(1) Akcie s jmenovitou hodnotou –** povinná součástí stanov vyjádřená v Kč (v EUR) – lze vydat akcie s různou jmenovitou hodnotou

· *Př.: Společnost ABC má ZK (2.000.000 Kč) tvořený 10 akciemi s jmenovitou hodnotou 100.000 Kč a 2 akcie s jmenovitou hodnotou 500.000 Kč*

o **(2) Akcie bez jmenovité hodnoty (§ 257 ZOK) – tzv. kusové akcie**

§ Na každou akcii připadá rovný díl na ZK – určuje se vydělením ZK počtem akcií – **poté hovoříme o účetní hodnotě (nikoliv o jmenovité hodnotě)**

· *Př. Společnost ABC má ZK (2.000.000 Kč) a emitovala 10 kusových akcií, proto účetní hodnota jedné akcie je 200.000 Kč.*

§ Výhoda – zjednodušení procesu nominálního zvýšení/snížení ZK – pokud by tento proces probíhal u akcií s jmenovitou hodnotou, bylo by nutné akcie vyměnit nebo vyznačit novou výši jmenovité hodnoty

· **Emisní kurs (§ 247 ZOK ve spojení s § 520 odst. 2 ZOK)** – peněžní částka, za kterou emitent (AS) akcii vydává, resp. cena, za kterou akcii může získat **první vlastník** od emitent

o Tvořena **(1)** jmenovitou nebo účetní hodnotou a **(2)** někdy též emisním ážiem

o Emisní kurs nesmí být nižší než jmenovitá/účetní hodnota akcie – emise pod hodnotu je **zakázána**

· **Emisní ážio (§ 248 ZOK)** – hodnota emisní kursu **převyšuje** jmenovitou/účetní hodnotu – rozdíl mezi emisním kursem a jmenovitou/ účetní hodnotou se nazývá **emisním ážiem**

o **Nejedná** se o vklad do ZK – patří mezi vlastní zdroje společnosti a v účetně se eviduje do vlastního kapitálu

§ *Př. Společnost ABC emituje 10 akcií o jmenovité hodnotě 200.000 Kč, ale akcie mají být upsány za emisní kurs ve výši 250.000 Kč. Emisní ážio je tedy ve výši 50.000 Kč.*

#### Akcie jako soubor práv a povinností akcionáře

· Podíl na AS vtělen do akcie (§ 31 ve spojení s 32 odst. 2 ZOK) – představuje účast akcionáře na AS a PaP z účasti plynoucí

· **Každá akcie představuje jeden podíl na společnosti** – akcionář vlastnící více akcií, má zároveň více podílů na společnost

· Podíl akcionáře jako měřítko pro kvantifikaci (určení rozsahu) PaP – zejm. se týká majetkového práva

· Akcionářská PaP nabývá akcionář **okamžikem vzniku AS** – nikoliv jejich vydáním

#### Akcie jako cenný papír a její formy a druhy

· **Rozdělení:**

o **(1)** podoba (§ 256 ZOK) – akcie (v listinné podobě)✘zaknihovaná akcie (v elektronické podobě/zápis)

o **(2)** forma (§ 263 ZOK) – akcie na majitele (cenný papír na doručitele) ✘akcie na jméno (cenný papír na řad)

§ Význam pro určení osoby oprávněné k výkonu akcionářských práv a k převodu akcie

o **(3)** druhy (§ 276 an. ZOK)

· akcie je **podílnický** (účastnický) a **kauzální** (vyjadřuje důvod vydání) cenný papír

##### forma akcie:

· **(1) akcie na majitele (§ 263 odst. 2 ZOK)**

o jedná se o cenný papír na **doručitele** – jméno vlastníka se v akcii **neuvádí** (!)

o může být vydána pouze jako **zaknihovaný cenný papír nebo imobilosovaný cenný papír (§ 274 odst. 2 ZOK)**

§ podstatou imobolisace (znehmotnění) je uložení akcií do hromadné úschovy u oprávněné osoby

o Převod akcie – **neomezeně převoditelné (§** **274 ZOK)**

§ Titul – smlouva

§ Modus – zápis na účet vlastníka/ zákazníka

· **(2) akcie na jméno (§ 263 odst. 3 ZOK)**

o jedná se o cenný papír na **řad** – spjata s osobou vlastníka, jehož jméno je **uvedeno** v akcii (!)

o převod akcie – nauka o titulu a modu

§ titul – smlouva (v libovolné formě)

§ modus – rubopis (nutná jednoznačná identifikace nabyvatele) a tradice

§ **převod je vůči společnosti účinný oznámením změny akcionáře a předložením akcie (§ 269 odst. 2 ZOK)**

o **vinkulace akcie** – tzv. podmínění převodu akcie

§ převoditelnost akcie lze pouze **omezit, nikoliv vyloučit (§ 270 ZOK)**

§ stanovy musí omezenou převoditelnost zakotvit – navíc omezení převoditelnosti **musí plynout z OR** (tj. **zápis je konstitutivní**)

· v opačném případě se omezení neprosadí (tj. platí neomezená převoditelnost)

§ převod akcie nabude účinnosti **až** udělením souhlasu orgánem společnosti

##### druh akcie:

· **(1) kmenové akcie** – nejsou spojená zvláštní práva

· **(2) zvláštní akcie** – stanovy určují obsah a rozsah zvláštních práv – **tvořit zvláštní druhy lze pouze přidáváním zvláštních práv (nikoliv přidáváním povinností nebo odebíráním práv jako v poměrech SRO)**

o upravují-li stanovy různé druhy akcií – nutné určit název a uvést popis práv k akcii (§ 250 odst. 2 písm. d) ZOK)

o **druh akcie se do OR zapisuje konstitutivně** – není-li druh akcie zapsán, zvláštní práva se neprosadí (!)

· **(i) prioritní akcie** – garance přednostního práva na podíl na zisku, jiných vlastních zdrojů či likvidačním zůstatku

o **posílení majetkové povahy je vyváženo absencí hlasovacího práva** (§ 278 odst. 2 věta první ZOK)

o vydávání akcií bez hlasovacího práva lze vydat, jen pokud jmenovitá hodnota nepřesáhne 90 % ZK (§ 279 ZOK)

· **(ii) akcie s rozdílnou vahou hlasů** – akcie se stejnou jmenovitou (účetní) hodnotou mají různý počet hlasů

· **(iii) akcie s pevným podílem na zisku** – právo na podíl na zisku bez nutnosti rozhodnutí VH o rozdělení (§ 348 odst. 4 ZOK)

· **je zakázána emitace úrokových akcií (§ 276 odst. 2 ZOK)**

##### podoba akcie:

· **Zaknihovaná akcie**

o EZCP nelze vést anonymně – bez ohledu na to, zda se jedná o akcii na jméno/na majitele

o Osoba zapsaná v EZCP k rozhodnému dni jako vlastník, vykonává akcionářská práva (§ 275 odst. 3 ZOK)

o Převod akcie – lze omezit **bez ohledu** na to, zda se jedná o akcii na jméno či na majitele – omezení převoditelnosti musí plynout z OR (tj. **zápis je konstitutivní**)

§ titul – smlouva

§ modus – bez ohledu na formu zápisem na účet vlastníka/ zákazníka (§ 1104 ZOK)

§ **převod je vůči společnosti účinný prokázáním změny osoby vlastníka výpisem z účtu vlastníka nebo doručením výpisu z evidence akcií**

#### Princip celivosti akcie a samostatně převoditelná práva

· Princip celistvosti akcie – akcionářská práva jsou od akcie zásadně neoddělitelná – např. nelze převést na třetí osobu oprávnění podání návrhu na vyslovení neplatnosti usnesení VH

· **Výjimky** – tzv. samostatně převoditelná práva (§ 281 an. ZOK)

o Převádí se pouze konkrétní právo a nedochází k převodu akcie jako takové

§ **Samostatně převoditelným právem je právo majetkového charakteru**

o Převodce nadále zůstává akcionářem a nabyvatel takového práva se zásadně nezíská postavení akcionáře

· Zákon nebo stanovy mohou určit, že samostatně převoditelné právo, jinak spojené s akcií, se od akcie odděluje a je spojeno s cenným papírem vydaný k této akcii:

o **Opční list** – cenný papír k uplatnění přednostního práva na získání akcií nebo vyměnitelných/prioritních dluhopisů

o **Kupóny** – cenný papír k uplatnění práva na podíl na zisku

##### Jednotlivá samostatně převoditelná práva (§ 281 odst. 2 ZOK)

**1.** **Právo na vyplacení podílu na zisku (§ 352 ZOK)**

a. Samostatně převoditelné ode dne, kdy VH rozhodla o výplatě podílu na zisku – samostatně není převoditelné obecné právo na podíl na zisku

b. Limitace pouze na právo na vyplacení zisku, o kterém VH již rozhodla (!)

**2.** **Právo na podíl na likvidačním zůstatku (§ 549 ZOK)**

a. Samostatně převoditelné ode dne, kdy AS vstoupila do likvidace

**3.** **Přednostní právo na upisování akcií (§ 486 ZOK)**

a. Při efektivním zvýšení ZK (tj. peněžitými vklady) – smyslem tohoto práva je zachování stejného podílu i po zvýšení ZK

b. Samostatně převoditelné ode dne, kdy VH rozhodla o zvýšení ZK – a to pouze ke konkrétnímu zvýšení ZK

**4.** **Přednostní právo na upisování vyměnitelných a prioritních dluhopisů**

a. Smyslem je stejně u přednostního úpisu akcií zachování podílu i po plánovaném zvýšení ZK – věřitelů mohou své postavení změnit na postavení **akcionáře**

b. **Vyměnitelné dluhopisy** – dluhopisy garantující právo na jejich výměnu za akcie

c. **Prioritní dluhopisy** – dluhopis garantující právo na přednostní právo upisování akcií

**5.** **Jiná obdobná majetková práva**

#### Akcie, vznik společnosti a nabývání vlastních akcií

· **právo na vydání** – splacením emisního kursu vzniká povinnost AS vydat akcionáři akcie

· **nesplacená akcie (§ 256 odst. 2 ZOK)** – není-li emisní kurs splacen, PaP jsou představována nesplacenou akcií

o jednou z povinností je **povinnost splatit emisní kurs (vkladová povinnost)**

o převod nesplacené akcie – **převod dle pravidel o postoupení smlouvy (§ 1895 an. NOZ)**

§ **forma smlouvy:** ačkoliv není požadována žádná forma lze analogií s převodem nevtěleného podílu SRO a z důvodu opatrnosti prosadit požadavek **písemné formy s úředně ověřenými podpisy**

o stejné závěry pro **nevydané akcie** –již splacené akcie, ale AS je v prodlení a akcie nevydala

· **zatímní listy (§ 285 ZOK)**

o cenný papír vydaný jako předběžná inkorporace účasti v AS – pro případ, že není možno vydat akcie, neboť akcionář nesplatil emisní kurs

o **každý akcionář obdrží pouze jeden zatímní list nahrazující všechny jím upsané (nesplacené) akcie stejného druhu**

o **právní povaha** – cenný papír na řad, jehož hodnota odpovídá součtu jmenovitých hodnot nesplacených akcií

· **prodlení s vkladovou povinností** – zákaz výkonu hlasovacího práva v rozsahu prodlení (§ 426 písm. a) ZOK)

· **nabývání vlastních akcií** – problematické – zákaz úpisu vlastních akcií při založení/ zvýšování ZK

### *Další cenné papíry*

· zatímní list, prioritní/vyměnitelné dluhopisy, opční listy, kupóny, další cenné papíry (směnky), nepojmenované cenné papíry

## ZÁKLADNÍ KAPITÁL

### *Pojem základního kapitálu*

· **Definice dle § 30 ZOK:** *„Základní kapitál obchodní korporace je souhrn všech vkladů.“*

· Vyjadřuje se zásadně v Kč a suma tvořena součtem peněžního vyjádření hodnoty všech předmětů vkladu do OK

· Povinnost vkladové povinnosti mají všichni členové OK (vyjma neomezeně ručících členů osobní společnosti)

· **ZK vytvářejí všechny OK kromě VOS (!)**

· **Minimální výše ZK**

o **VOS** (není)

o **KS** (vkladová povinnost komanditistů)

o **SRO** (1 Kč) – zde pozor, neboť SRO nemá povinný ZK, ale toliko zákonnou výši vkladu

o **AS** (2.000.000 Kč nebo 80.000 EUR)

o **Družstvo** (variabilní ZK v závislosti na členských příspěvků)

· **Pouze výše ZK u SRO a AS se zapisuje do OR**

· Účetnictví: ZK tvoří součást vlastního kapitálu (v rozvaze stojí na straně pasiv – zdroj, z nichž byla aktiva pořízena)

### *Funkce základního kapitálu*

· **(1) Funkce garanční** – smyslem a účelem ZK je ochrana věřitelů založené na doktríně reálné tvorby a udržení ZK

o OK nesmí činit kroky vedoucí k tomu, že upsaný ZK bude vyšší než její účetně zjištěný vlastní kapitál – suma ZK není dostatečně kryta vlastními zdroji

o Členové kapitálové společnosti si nesmí rozdělovat majetek společnosti na úkor věřitelů a přednostně před nimi

o Kritika: zohlednění sumy aktiv bez ohledu na strukturu, nezohlednění pasiv (dluhů) z hlediska splatnosti, paušální stanovení ZK nebere v potaz různorodost účelů založení OK

o **Alternativy k ZK jako nástroje ochrany věřitelů:** test insolvence (§ 40 odst. 1 ZOK), zákonné ručení, bilanční test (např. § 350 ZOK) aj.

· **(2) Vlastní zdroj financování majetku**

· **(3) Základ pro určení velikosti podílu** – kritérium pro určení míry (podílu) účasti společníků v OK, od níž se odvíjí rozsah PaP (hlasovací právo, právo na podíl na zisku, likvidačním zůstatku)

· **(4) Měřítko zisku a ztráty**

### *Změny základního kapitálu*

· Důvodem pro změnu ZK může být např. potřeba získat další zdroje financování, úhrada ztráty, vstup nového společníka aj.

#### a) V poměrech SRO

· O změně rozhoduje vždy VH za podmínky, že se změnou vyjádří souhlas 2/3 všech společníků (§ 171 odst. 1 ZOK)

o Dle § 146 odst. 1 písm. f) ZOK společenská smlouva obsahuje výši ZK – jakákoli rozhodnutí o změně společenské smlouvy či rozhodnutí, jehož důsledkem se mění společenská smlouva **vyžaduje souhlas kvalifikované 2/3 většiny**

o Jinak řečeno změnou ZK dochází ke změně společenské smlovy (!)

· **Způsoby změny ZK (§ 216 odst. 1 ZOK):**

o **(1) nominální zvýšení/snížení** – ke zvýšení ZK se použijí vlastní zdroje a ke snížení ZK za účely úhrady ztráty – **společnost nezískává ani nepřichází o žádný nový majetek (jde toliko o účetní operaci)**

o **(2) efektivní zvýšení/snížení** – ke zvýšení ZK dochází novými vklady (a reálně se zvyšuje i majetek OK) a při snížení ZK se rozdíl vyplácí společníkům

##### Ochrana společníků a věřitelů

· Při změně ZK může být ohroženo postavení jak společníků (zejm. při zvýšení), tak věřitelů (zejm. při snížení)

· **Ochrana společníků**

o přednostní právo k účasti na zvýšení ZK peněžitými vklady v poměru výše podílů (§ 220 odst. 1) – to neplatí při zvýšení nepeněžitými vklady

o nicméně zvýšení nepeněžitým vkladem **musí** **být důvodné** (§ 219 odst. 2 věta druhá ZOK) – pro společnost nepeněžitý vklad je výhodnější než peněžitý (př. společnost vyrábějící letadla získá závod produkující pneumatiky)

· **Ochrana věřitelů**

o **Při zvýšení:**

§ Zákaz zvyšování z vlastních zdrojů nad výši vlastního kapitálu (§ 228 ZOK)

§ Změnu lze realizovat na základě řádné/mimořádné/mezitímní účetní závěrky ověřené auditorem bez výhrad (§ 227 odst. 1 ve spojení s § 231 ZOK)

§ Zvýšení peněžitými vklady je přípustné až po splacení dosavadních peněžitých vkladů (§ 219 odst. 1 ZOK)

o **Při snížení:**

§ Povinnost zveřejnění usnesení o snížení ZK v Obchodním věstníku do 15 dní ode dne přijetí dvakrát po sobě s časovým odstupem 30 dnů (§ 236 odst. 1 ZOK) – institut chránící neznámé věřitele

§ Povinnost informovat známé věřitele společnosti

· **Účinky změny ZK**

o Při zvýšení ZK novými vklady jen **deklaratorní účinky** – v ostatních případech (tj. z vlastních zdrojů) **konstitutivní**

o Při snížení vždy **konstitutivní účinky**

#### b) V poměrech AS

· O změně ZK rozhoduje VH za splnění podmínky, že se změnou souhlasí kvalifikovaná většina akcionářů

o Rozhodnutí o změně ZK je rozhodnutím měnící stanovy, které vyžaduje souhlas 2/3 většiny hlasů **přítomných** akcionářů (§ 416 odst. 1 ZOK) – **o rozhodnutí se pořizuje notářský zápis** (§ 432 ZOK)

o jsou-li i jiné druhy akcií, tak se rovněž vyžaduje souhlas 2/3 většiny přítomných akcionářů každého dotčeného druhu akcií (§ 417 odst. 1 ZOK)

· **účinky změny ZK** – účinky zvýšení/snížení ZK nastávají zápisem nové výše do OR – **konstitutivní zápis (§ 464 odst. 1 ZOK)**

· **druhy změn ZK**

o **(1) nominální zvýšení/snížení** – pouhá účetní operace bez vlivu na jmění společnosti

o **(2) efektivní zvýšení/snížení**

##### Zvýšení ZK – VH může pověřit SO (představenstvo/statutární ředitel) ke zvýšení ZK

· Efektivní zvyšování ZK:

· **(1) upsání nových akcií (§ 474 an. ZOK):**

o Efektivní zvyšování ZK prostřednictvím nových vkladů

o **Podmínka:** splacení **všech** vkladových povinností (výjimka: vnesení nepeněžitého vkladu – nepeněžitý vklad musí být splacen ještě **před** podáním zápisu na zvýšení ZK či zanedbatelnost nesplacené části emisního kursu)

o **Kdo může upisovat:** akcionáři, předem určené třetí osoby nebo veřejnost na základě veřejné výzvy

§ Akcionáři mají zásadně **přednostní právo** – vyjma při zvýšení nepeněžitými vklady, vyloučení práva VH nebo vzdání se práva

o **Kapitalizace pohledávky:** věřitel místo plnění **obdrží účast na společnosti** (nicméně smlouvu o započtení pohledávky musí odsouhlasit VH)

o **proces zvyšování ZK:**

§ (1) usnesení VH – musí být podán návrh na zápis usnesení do OR (§ 477 ZOK)

§ (2) návrh na zápis zvýšení ZK do OR – musí být po vnesení všech nepeněžitých a splacení alespoň 30 % jmenovité hodnoty peněžitých vkladů (§ 492 ZOK)

§ (3) výměna akcií

§ **Akcionářská práva vznikají ještě před zápisem zvýšení do OR**

· **(2) podmíněné zvýšení ZK (§ 505 an. ZOK):** efektivní zvyšování ZK zakládající oprávnění akcionáře/třetí osoby získat akcie společnosti v budoucnu prostřednictvím vyměnitelných/prioritních dluhopisů

o Ke zvýšení ZK dochází v závislosti na tom, zda a v jakém rozsahu svá práva nabýt účast uplatní vlastníci dluhopisů (§ 506 ZOK)

· Nominální zvyšování ZK:

· **(3) zvýšení z vlastních zdrojů (§ 496 an. ZOK)**: nominální zvýšení ZK – pouhá účetní operace, na níž se podílí poměrně všichni akcionáři (např. nerozdělený zisk, různé fondy)

##### Snížení ZK

· rozlišujeme **povinné** (př. nabytí vlastních akcií v rozporu se zákonem) **a nepovinné snížení ZK**

· podmínky:

o snížení nesmí být pod hranici 2.000.000 Kč/ 80.000 EUR či zhoršit dobytnost pohledávek (§ 517 ZOK)

o povinnost informování a výzvy věřitelů k přihlášení pohledávek (§ 518 odst. 1 ZOK)

o povinnost zveřejnění usnesení VH o snížení v Obchodním věstníku (§ 518 odst. 2 ZOK)

· ustanovení o ochraně věřitelů se nepoužijí při zjednodušenému snížení ZK (za účelem úhrady ztráty)

· **snížení ZK je účinné až zápisem nové výše ZK do OR** **– konstitutivní povaha zápisu**

· **5 způsobů snížení ZK:** **(1)** použití vlastních akcií, **(2)** snížení jmenovité hodnoty akcií, **(3)** vzetí akcií z oběhu na základě losování, **(4)** vzetí akcií z oběhu na základě veřejného návrhu smlouvy, **(5)** upuštění od vydání akcií

· **důsledek změny ZK (§ 537 an. ZOK)** – odevzdání/výměna stávající akcie, popř. vyznačení nové jmenovité hodnoty

o *rozhodnutí NS sp. zn. 29 Cdo 3064/2016: Prohlásí-li představenstvo společnosti akcie, které* ***akcionář nepředložil ani v dodatečné lhůtě za účelem vyznačení nižší jmenovité hodnoty****, za neplatné,* ***zůstává dotčený akcionář i nadále společníkem*** *(jeho účast ve společnosti nezaniká) a má i nadále právo na vydání nových akcií, vydaných na místo akcií, jež byly prohlášeny za neplatné.* ***Účast ve společnosti (a právo požadovat vydání nových akcií) dotčenému akcionáři zaniká v okamžiku, kdy nové akcie nabude třetí osoba****.*

**28. Družstvo.**

## PRÁVNÍ POVAHA

· **Definice (§ 552 odst. 1 ZOK):** *„Družstvo je společenství neuzavřeného počtu osob, které je založeno za účelem vzájemné podpory svých členů nebo třetích osob, případně za účelem podnikání.“*

o Družstvo lze založit pouze za účelem podnikání (př. zemědělská a výrobní družstva)

o Bytové družstvo lze založit pouze za účelem zajišťování bytových potřeb (§ 727 odst. 1 ZOK)

o Sociální družstvo lze založit pouze za jiným než podnikatelským účelem (§ 758 ZOK)

· **Právní povaha:**

o Kapitálová OK – i poměrech družstva je povinnost vytvářet ZK a členové družstva neručí za dluhy

o Neuzavřený (otevřený) počet členů – nabytí účasti není podmíněno změnou ZPJ (osobní společnosti) nebo zvýšením ZK při navýšení počtu členů (kapitálové společnosti)

o Proměnlivý ZK – přijetím nového člena se ZK zvýší hodnotu členského vkladu

o Družstevní demokracie – rovnost členů, **stejný základní členský vklad** a při rozhodování má každý člen **jeden hlas**

· **Minimální počet členů** – družstvo má nejméně 3 členy (§ 552 odst. 2 ZOK)

o Sníží-li se počet členů pod zákonný limit – jedná se o důvod pro zrušení a nařízení likvidace

o Pokud družstvo v přiměřené lhůtě určené pro nápravu přijme další členy (čímž naplní minimální počet) – soud nevydá rozhodnutí o zrušení (!)

· **Obchodní firma (§ 552 odst. 3 ZOK)** – musí obsahovat „družstvo“ – buď součástí firmy nebo v dodatku

· **Doba trvání:** na dobu určitou/neurčitou – není-li ve stanovách určena doba, platí nevyvratitelná domněnka o době neurčité

## ČLENĚNÍ DRUŽSTEV

· **Dělení podle účelu** – **(1)** sociální, **(2)** bytové, **(3)** výrobní, **(4)** spořitelní družstva

### *a)* *Malé družstvo (§ 726 ZOK)*

· Družstvo, jehož členská základna má méně než 50 členů – při překročení zákonného limitu povinnost změnit stanovy, jmenovat představenstvo a zřídit kontrolní komisi **do 3 měsíců**

· Stanovy mohou určit, že se ustanovuje představenstvo – SO je předseda družstva

· Kontrolní komise se zrřizuje, není-li stanoveno jinak – kontrolní činnost vykonává ČS

### *b)* *Bytové družstvo (§ 727 an. ZOK)*

· **Definice (§ 727 odst. 1 ZOK):** družstvo založené **jen** za účelem zajišťování bytových potřeb svých členů

o ZOK umožňuje i správu bytových a nebytových prostorů ve vlastnictví **jiných** osob

o Vedlejší činnost – možnost provozovování jiné činnosti např. podnikatelské činnosti za kumulativní podmínek

§ (1) neohrožení uspokojování bytových potřeb

§ (2) doplňkový/vedlejší charakter

o Změna předmětu činnosti a změna na jiné družstvo – přípustné, pokud ani jeden člen není nájemcem bytu či nebytového prostoru (§ 730 ZOK)

o **Omezení hospodaření (§ 750 an. ZOK)** – zákaz převedení vlastnického práva či zatížení, není-li udělen písemný souhlas s úředně ověřenými podpisy všech členů

· **Obchodní firma** (§ 728 ZOK) – musí obsahovat „bytové družstvo“

· **Družstevní byt a družstevní nebytový prostor** (legislativní zkratka „družstevní byt“) – považuje se za předpokladu, že:

o je v budově ve vlastnictví/spoluvlastnictví družstva

o bylo poskytnuto do nájmu, jenž je ve vlastnictví/spoluvlastnictví družstva

o umístěn v budově ve vlastnictví jiné osoby, podílel-li se na jeho zřízení člen družstva členským vkladem v rámci družstevní výstavby

· **Nájem** – uzavírá se dle ustanovení NOZ za podmínek stanovených ZOK, popř. stanovy bytového družstva (§ 741 an. ZOK)

o Ustanovení o výpovědi nájmu se nepoužijí (!)

o při pronájmu družstevního bytu nečlenovi – jedná se běžný nájem, nikoliv nájem družstevního bytu

· **Stanovy a zvláštní náležitosti**

o (1) podmínky pro vznik práva na uzavření nájemní smlouvy

o (2) podrobnější úprava PaP spojených s právem na uzavření a užívání družstevního družstva

§ **zvláštní práva (§ 742 ZOK):** (i) na uzavření nájemní smlouvy na dobu neurčitou a (ii) stanovení nájemného

o Pro změnu úpravy dalších náležitostí stanov týkající se výše uvedeného – nutný souhlas **všech** nájemníků nebo osob mající právo na uzavření nájemní smlouvy (§ 731 odst. 2 ZOK) – nemusí být udělen na ČS

##### Členství v bytovém družstvu

· **obecně** – vznik členství může být podmíněn převzetím vkladové povinnosti k dalšímu členskému vladu (§ 733 odst. 1 ZOK)

· **členství PO (§ 735 ZOK)** – možnost omezit či vyloučit členství PO – následná změna nemá vliv na stavající členství PO

· **zánik členství (viz B52)**

· **vyloučení (§ 734 ZOK)** – důvody pro vyloučení

o (1) hrubé porušování povinnost vyplývající z nájmu

o (2) pravomocné odsouzení pro úmyslný trestný čin – spáchán na družstvu/osobě bydlící v domě/cizímu majetku

· **společné členství manželů (§ 739 ZOK)**

o družstevní podíl je součástí společného jmění manželů – tím vzniká společné členství v družstvu

o práva spojená s nájem/práve na uzavření nájemní smlouvy – jedná se o práva **společná (!)**

§ změna na výlučné členství jednoho z manželů **nemá** vliv na společný nájem manželů – nicméně zánik členství má vliv na zánik nájmu druhého manžela

##### Družstevní podíl v bytovém družstvu

· převod (§ 736 ZOK)– **nelze omezovat nebo vyloučit** – převodem dochází též k převodu nájmu/práva na uzavření smlouvy

· přechod (§ 737 ZOK)– **nelze vyloučit (§ 42 odst. 1 in fine ZOK)**

o **přechod členství a nájmu na dědice** – smrtí nájemce přechází členství a nájem/právo na uzavření nájemní smlouvy na dědice družstevního podílu

o při smrti jednoho z manželů – družstevní podíl přechází na druhého z manželů

· rozdělení (§ 738 ZOK) – nelze omezit nebo vyloučit (výjimka: lze rozdělit, pokud člen je nájemcem dvou družstevních bytů)

##### Samospráva (§ 753 ZOK)

· **definice:** *„Samospráva je organizační jednotkou bytového družstva, ve které se organizují členové bytového družstva zejména za účelem efektivního výkonu svých členských práv a povinností.“*

· při zřízení je nutné vymezit (i) okruh působnosti, (ii) pravidla organisace a činnosti a (iii) možnost jmenování dalších orgánů

### *c)* *Sociální družstvo (§ 758 an. ZOK)*

· **Definice (§ 758 ZOK):** družstvo, jehož předmětem činnosti je soustavně vyvíjet [1] **obecně prospěšné činnosti** směřující na [2] **podporu sociální soudružnosti** za účelem [3] **pracovní a sociální integrace znevýhodněných osob** do společnosti s přednostním uspokojováním místních potřeb a využíváním místních zdrojů

o Zákaz přeměny na jiné než sociální družstvo a vyvíjení jiné než výše uvedené činnosti (§ 760 ZOK)

o **Omezení hospodaření** – srov. § 765 ZOK

· **Obchodní firma (§ 759 ZOK)** – musí obsahovat „sociální družstvo“

· **Stanovy a zvláštní náležitosti (§ 762 ZOK):**

o (1) cíle a podmínky činnosti

o (2) podmínky pro nakládání se ziskem

§ Lze rozdělit nejvýše 33 % disponibilního zisku mezi členy po doplnění fondů (rezervní a jiné) (§ 766 ZOK)

· **Členství (§ 763)** – podmínky pro členství FO

o (1) výkon práce na základě pracovního poměru

o (2) výkon práce bez nároku na odměnu mimo rámec pracovního poměru na základě dobrovolnosti

o (3) FO jsou poskytovány služby v rámci obecně prospěšné činnosti

§ Přestane-li člen vykonávat práci po dobu delší než 90 dnů – představenstvo jej může rozhodnout o zániku členství – **soudní přezkum je nepřípustný** (§ 764 ZOK)

o *Rozhodnutí NS 29 Cdo 4937/2009: „Při formulaci podmínek vzniku členství ve stanovách družstva musí být vždy respektovány zásady, na kterých stojí družstevní právo. Jednou z těchto zásad je i* ***zásada rovnosti členů družstva*** *(uchazečů o členství v družstvu), z níž vyplývá, že* ***mezi členy (uchazeči) nemohou být činěny rozdíly*** *např. z důvodů rasových či majetkových.“*

· **Převod a přechod družstevního podílu v sociálním družstvu se zakazuje (§ 763 odst. 2 ZOK)**

· **Členská schůze (§ 769 an. ZOK)**

o Obecné pravidlo – každý člen má 1 hlas – lze upravit, aby FO měla 10 % anebo PO měla 25 % všech hlasů

§ Další hlasy takových členů nelze použít, rozhoduje-li se o: **(1) schválení poskytnutí finanční asistence, (2) uhrazovací povinnosti, (3) zrušení družstva s likvidací, (4) přeměně družstva**

o **Nesmí se rozhodovat na dílčích ČS (§ 770 ZOK)**

· **Likvidační zůstatek (§ 772 ZOK):** po uspokojení práv členů na výplatu podílu připadne zůstatek **jinému sociálnímu družstvu** – jinak obci, kde má sídlo (jedná se o speciální pravidlo)

## ZALOŽENÍ A VZNIK

· ZPJ družstva jsou stanovy – jedná se o právní jednání, resp. smlouvu sui generis (srov. rozhodnutí NS sp. zn. 29 Odo 146/2003) – **tato smlouva (stanovy) se uzavírá přijetím na ustavující schůzi**

· **Obligatorní obsahové náležitosti stanov (§ 123 odst. 1 NOZ a § 553 ZOK)** – př. firma, sídlo, podmínky členství, PaP aj.

· **Změny stanov** – rozhodování o změně stanov náleží do působnosti ČS (§ 656 písm. a) ZOK)

o Změna stanov nabývá **účinnosti** dnem jejího schválení (§ 554 odst. 1 ZOK) – lze odložit stanovami nebo stanoví přímo zákon (srov. § 566 odst. 2 ZOK)

o Změna stanov v důsledku jiné právní skutečnosti – povinnost představenstva vyhotovit **úplné znění stanov** (takovou změnu neschvaluje NO a nevyžaduje notářský zápis) (§ 554 odst. 2 ZOK)

## ORGANISAČNÍ STRUKTURA

### *Obecně*

· Obligatorní orgány – ČS, představenstvo, kontrolní komise

· Členství v orgánech družstva – členy mohou být **pouze členové družstva** (§ 630 ZOK)

· **Rozhodování a hlasování** – každý má jeden hlas – k ujednání přiznávající hlasy v rozporu se zákony se nepřihlíží (§ 633 ZOK)

o Výjimka: stanovy mohou přiznat **více hlasů** při hlasování na **ČS** – tato výjimka se neuplatní pro záležitosti dle § 650 odst. 2 ZOK (!)

§ **(i) schválení poskytnutí finanční asistence**

§ **(ii) uhrazovací povinnost**

§ **(iii) zrušení družstva s likvidací**

§ **(iv) přeměna družstva**

§ **(v) vydání dluhopisů**

· **Funkční období** **členů volených orgánů (§ 632 ZOK)** – nesmí být delší než 5 let

· **Zápis o jednání orgánu (§ 634 ZOK)** – svolatel jednání orgánu pořizuje zápis obsahující: (i) datum, (ii) místo, (iii) program, (iv) přijatá usnesení, (v) výsledky hlasování, (vi) námitky členů (seznam členů/pozvánka/podklady jako příloha)

### *Členská schůze*

· NO družstva (§ 44 odst. 1 ZOK) – všichni členové družstva mají právo se účastnit ČS – toto právo přísluší i likvidátorovi (§ 635 odst. 1 ZOK)

· Zastoupení jiného člena (§ 635 odst. 2 ZOK) – **jedna osoba nesmí zastoupit více než 1/3 všech členů (!)**

#### a) Působnost (§ 650 ZOK)

· Rozhodování o nejdůležitějších záležitostech

· Další působnost dle ZOK (§ 567 ZOK) – rozhodování o zvýšení základního členského vkladu

· Stanovami lze rozšířit působnost ČS

· **Výhrada rozhodnutí o dalších otázkách (§ 657 ZOK)** – ČS si může vyhradit rozhodování i těch otázkách, které nebyly zákonem/stanovami svěřeny do její působnosti – nicméně nelze o takové otázce rozhodnout na téže ČS, kde došlo k výhradě

#### b) Svolání členské schůze (§ 638 an. ZOK)

· Svolává představenstvo – případy:

o (1) nejméně jednou za každé účetní období – a to nejpozději do 6 měsíců od skončení účetního období (§ 638 ZOK)

o (2) je-li to v důležitém zájmu družstva – neuhrazená ztráta dosáhne výše ZK nebo družstvo je v úpadku/hrozí úpadek (§ 639 odst. 2 ZOK)

o (3) žádost kontrolní komise nebo alespoň 10 % členů mající 1/5 všech hlasů (§ 639 odst. 3 ZOK)

§ Není-li svolána do 30 dnů – ČS svolá osoba písemně zmocněná kontrolní komisí/všemi členy

#### c) Pozvánka na členskou schůzi (§ 636 an. ZOK)

· nejméně **15 dnů** před konáním ČS se uveřejní na internetových stránkách a zašle pozvánka na adresu členů

· **Náležitosti pozvánky (§ 636 odst. 2 ZOK):**

o (1) firma a sídlo

o (2) místo a čas

o (3) označení o (řádné) ČS nebo náhradní ČS

o (4) program

o (5) místo k seznámení se s podklady

· **Záležitosti nezařazené do programu lze projednat pouze za účasti a se souhlasem všech členů družstva**

o *Rozhodnutí NS sp. zn. 29 Cdo 2340/2007: „Za rozhodnutí procedurální povahy, která nemusí být uváděna jako body programu v pozvánce na shromáždění delegátů či členskou schůzi, lze považovat jen ta, která se týkají* ***organizace a průběhu konkrétního shromáždění*** *delegátů či členské schůze…Jde tedy o rozhodnutí, která nemají obecnou povahu v tom smyslu, že by jimi byla stanovena pravidla i do budoucna.“*

#### d) Kvorum a přijímání usnesení (§ 644 an. ZOK)

· Kvorum neboli usnášeníschopnost **za přítomnosti většiny všech členů mající většinu všech hlasů** (§ 644 odst. 1 ZOK)

o nepřihlíží se k přítomnosti a hlasům členů, kteří nemohou vykonávat hlasovací právo (!)

· rozhoduje se **většinou hlasů**, není-li stanoveno jinak

o hlasování o záležitostech dle § 650 odst. 2 ZOK – o těchto záležitostech se hlasuje vždy zásadou **one man-one vote**

§ **kvórum – 2/3 všech členů; hlasování – alespoň 2/3 všech přítomných** **členů**

· **náhradní členská schůze (§ 647 a § 648 ZOK)**

o v případě, že řádná ČS není usnášeníschopná – nutno svolat **samostatnou** pozvánkou se stejným programem (§ 647 ZOK)

o náhradní ČS je usnášeníschopná **bez ohledu** na kvórum (§ 648 odst. 1 ZOK)

o nezařazené záležitosti lze projednat za přítomnosti **všech** a souhlasem **všech** členů (§ 648 odst. 2 ZOK)

· **nemožnost výkonu hlasovacího práva (§ 660 ZOK):**

o (i) prodlení s vkladovou povinností

o (ii) rozhodování o námitkách proti vyloučení člena

o (iii) rozhodování o odvolání z funkce

o (iv) rozhodování o poskytnutí finanční asistence dotčenému členu

#### e) Zápis o usnesení členské schůze (§ 659 ZOK)

· Svolatel má povinnost **do 15 dnů** ode dne konání ČS vyhotovit zápis z jednání – jedná se o konkretisaci § 634 odst. 1 ZOK

· **Osvědčení notářským zápisem** – v případě (1) změny stanov, (2) zrušení s likvidací, (3) přeměna nebo (4) schválení převodu/zastavení vedoucí k podstatné změne v předmětu podnikání nebo činnosti družstva

#### f) Neplatnost usnesení členské schůze (§ 663 ZOK)

· Aktivní legitimace – člen družstva, člen představenstva, kontrolní komise nebo likvidátor

· Usnesení je právním jednáním – nicméně se nepoužijí ustanovení NOZ o neplatnosti, omylu a následcích (§ 45 odst. 3 ZOK)

· Prekluzivní hmotněprávní lhůta – subjektivní (3 měsíce) a objektivní (1 rok)

#### g) Alternativní možnosti účasti na rozhodování družstva

##### Rozhodování per rollam (§ 652 an. ZOK)

· **Lze** pro dílčí ČS✘**nelze** pro shromáždění delegátů (§ 652 odst. 2 ZOK)

· Rozhodování mimo zasedání ČS – písemná forma nebo využití technických prostředků (př. skype)

· Podmínky (§ 653 ZOK):

o (1) zaslání **textu** navrhovaného rozhodnutí a jeho odůvodnění

o (2) určení lhůty pro doručení vyjádření člena – stanovy nebo do 15 dnů

o (3) podklady potřebné pro přijetí navrhovaného rozhodnutí

· Nedoručí-li člen souhlas s návrhem – **nevyvratitelná právní domněnka o vyslovení nesouhlasu** (§ 654 odst. 1 ZOK)

· **Při rozhodování se počítá rozhodná většina z celkového počtu všech členů** (§ 654 odst. 3 ZOK)

##### Dílčí členské schůze (§ 664 an. ZOK)

· V případě, kdy účast všech členů je fakticky nemožná (zejm. pokud je velká členská základna družstva)

· Stanovy musí určit (§ 664 odst. 1 ZOK)

o **(1)** pravidla pro zařazení všech členů do jednotlivých dílčích ČS

o **(2)** období pro konání jednotlivých dílčích ČS – mezi prvním a posledním nesmí být časová mezera delší 40 dnů

· **Program všech dílčích ČS musí být stejný (!) – doplnění programu jednání je nepřípustné (§ 665 ZOK)**

o Usnášeníschopnost – z celkového součtu hlasů všech přítomných členů na všech dílčích ČS

o Přijetí usnesení – z celkového součtu hlasů odevzdaných na všech dílčích ČS dohromady

· **Je-li nutné usnesení osvědčit notářským zápisem, každé přijaté usnesení na dílčí ČS musí být osvědčeno**

· **Ochrana členů** **(§ 667 ZOK)** – rozhodování o záležitosti dotýkající se přímo oprávněního zájmu člena – nutna pozvánka na každou z dílčích ČS

· Výsledky jednání a všechna přijatá usnesení musí být uveřejněna po dobu **nejméně 60 dnů** na informační desce (§ 668 ZOK)

##### Schromáždění delegátů (§ 669 an. ZOK)

· Lze zřídit pouze pro družstvo s členskou základnou s více než 200 členy (!)

· Možnost rozhodovat o nejdůležitějších věcech **prostřednictvím zvolených delegátů** – odchylka od principu družstevní demokracie

· Další zúčastněné osoby (§ 682 odst. 2 ZOK) – člen představenstva/kontrolní komise, likvidátor aj.

· **Rozdíly od členské schůze**

o (1) rozhodují pouze volbou určení **zástupci členů** – kdežto na dílčích ČS rozhodují **všichni členové**

o (2) členství v orgánu vzniká **volbou (§ 672 ZOK)** – nicméně se **nejedná** o členy **voleného orgánu**, proto se neprosadí úprava postavení PaP členů volených orgánů

· **Vznik a zánik funkce delegáta (§ 672 an. ZOK)**

o **Vznik**: každý volební obvod volí z řad svých členů **jednoho delegát** – každý člen ve volebním obvodu má při volbě/odvolání jeden hlas, není-li stanoveno jinak (§ 672 odst. 2 ZOK)

§ **Funkční období nesmí trvat déle než 5 let (§ 674 odst. 1 ZOK)** – končí všem delegátům stejně

§ **PaP** – osobní výkon funkce (a nemůže se nechat jinak zastoupit) a **povinnost zúčastnit se shromáždění delegátů (§ 682 odst. 1 ZOK)**

o **Náhradní delegát** **(§ 699 a § 700 ZOK)** – za každého delegáta je dovolen pouze jeden náhradník (!)

§ Při zániku funkce delegáta, nastupuje náhradní po zbytek funkčního období

· **Hlasovací právo (§ 684 ZOK)** – delegát má tolik hlasů, kolik jich mají členové zařazení do volebního obvodu, kde byl zvolen

· **Svolání shromáždění delegátů (§ 685 ZOK)** – obdobné jako u ČS – rozdíly:

o Představenstvo svolá také, pokud o to požádá (1) kontrolní komise nebo (2) 10 % delegátů

o Po uplynutí 30 dnů od doručení – svolává kontrolní komise/likvidátor/ 1/3 členů představenstva

o Po uplynutí 10 dnů, kdy výše uvedené osoby měly svolat – osoba zmocněná dožadujícími se delegáty

· Pozvánka (§ 689 ZOK) – obdobné jako u ČS – **nicméně nelze po odeslání měnit program (§ 689 odst. 2 ZOK)**

· **Kvórum a přijímání** – na usnášeníschopnost nemá vliv, že nebyl v příslušném volebním obvodě zvolen delegát

o Záležitosti dle § 650 odst. 2 ZOK:

§ (i) usnášeníschopnost – delegáti zastupující alespoň 2/3 **všech** členů

§ (ii) přijetí – delegáti zastupující alespoň 2/3 členů **zastoupených** na schromáždění

o Ostatní záležitosti – přítomnost **nadpoloviční** většiny **delegátů** mající dohromady **nejméně nadpoloviční většinu hlasů**

· **Náhradní shromáždění (§ 695 ZOK)** – kvórum je splněno při přítomnosti nejméně 10 % delegátů, nejméně 5 delegátů

· **Neplatnost usnesení** – obdobé jako u ČS

o Důvodem pro neplatnost není (§ 703 ZOK):

§ **(i)** zařazení do volební obvodu v rozporu se zákonem/stanovy

§ **(ii)** nezvolení náhradníka

§ **(iii)** neúčast delegáta na shromáždění delegátů

§ **(iv)** jednání delegáta v rozporu s usnesením členů volebního obvodu

### *Představenstvo (§ 705 an. ZOK)*

· Kolektivní SO s nejméně 3 členy a působností v obchodním vedení – pouze člen družstva může být členem představenstva

o Na rozdíl od kapitálových společností – není zakázán zásah do obchodního vedení, tj. lze udělovat pokyny

o Nicméně ČS **si nesmí** přisvojit působnost ve věcech obchodního vedení (§ 657 část za středníkem ZOK)

· Zákaz konkurence – podnikání v předmětu činnosti družstva, členství v OS jiné PO se stejným předmětem činnosti, současné členství v kontrolní komisi

### *Kontrolní komise (§ 715 an. ZOK)*

· Kolektivní KO s nejméně 3 členy s působností spočívající v kontrolní činnosti a projednávání stížnosti členů

o pouze člen družstva může být členem kontrolní komise

· Uděluje písemná stanoviska k účetní závěrce/ návrh rozdělení zisku nebo úhradě ztráty/ návrh na uhrazovací povinnost

· **Právo požadovat jakékoliv informace a doklady o hospodaření**

· **Výkon činnost je zcela nezávislý na ostatních orgánech**

## Výbor pro audit – zejména pro spořitelní a úvěrová družstva **DRUŽSTEVNÍ PODÍL**

· **Družstevní podíl** představuje PaP člena plynoucí z účasti (srov. § 30 ZOK a § 595 odst. 1 ZOK) – každý člen může mít **pouze** jeden družstevní podíl (§ 32 odst. 1 ZOK a § 595 odst 2 ZOK)

· **Princip jednotnosti podílu (§ 606 ZOK)** – při nabytí podílu stávající a nový podíl **splynou**

o je-li na podíl vázáno právo třetí osoby – ke splynutí se zatíženým podílem až dnem **zániku** práva třetí osoby

· **spoluvlastnictví družstevního podílu** – spoluvlastníci podílu jsou společnými členy družstva

o ve vztahu k družstvu je podíl spravován správcem určený dohodou spoluvlastníků (př. správcem jeden ze spoluvlastníků) – podíl ve společném jmění manželů je spravovám **kterýkoli z manželů** (§ 32 odst. 5 ZOK)

· **družstevní podíl se nemůže nikdy stát uvolněným podílem** – nedojde-li přechodu, dojde k zániku podílu

· **rozdělení družstevního podílu (§ 607 ZOK)** – umožňují-li stanovy lze rozdělit se souhlasem představenstva – neplatí, pokud rozdělením by majetková účast klesla pod výši základního členského vkladu

· **finanční asistence** – poskytnutí zálohy/finančních prostředků za účelem získání družstevního podílu

o **(1) spravedlivé podmínky, (2) vypracování písemné zprávy představenstvem** – odůvodnění výhod a rizik, podmínky poskytnutí, proč není v konfliktu s družstevním zájmem, **(3) nezpůsobení úpadku**

### *Majetková účast člena v družstvu*

#### a) Členský vklad

· Členský vklad je **tvořen součtem základního členského vkladu a všech dalších vkladů člena** **(§ 563 odst. 3 ZOK)**

· **(1) Základní členský vklad**

o **§ 563 odst. 1 ZOK:** *„Každý člen se podílí na základním kapitálu družstva* ***základním členským vkladem****.“*

o **§ 564 odst. 2 ZOK:** *„Výše základního členského vkladu je pro všechny členy družstva* ***stejná****.“*

o **§ 565 ZOK:** *„Za trvání členství* ***nelze*** *základní členský vklad nebo jeho část vracet; to neplatí, jestliže došlo ke snížení základního členského vkladu.“*

· **(2) Další členský vklad (§ 572 ZOK)**

o Stanovy mohou určit, že člen se může podílet na ZK **jedním nebo více dalšímu členskými vklady** – výše pro jednotlivé členy může být různá

o **Písemná smlouva o převzetí povinnosti k dalšímu členskému vkladu** – náležitosti:

§ (1) výše peněžitého dalšího členského vkladu, resp. jaká věc tvoří nepeněžitý členský vklad a jeho ocenění

§ (2) lhůta pro splnění vkladové povinnosti

o Není-li stanoveno jinak – nelze za trvání členství další členský vklad nebo část vracet ani jinak vypořádat

· **Vstupní vklad (§ 564 odst. 1 věta druhá ZOK)** – podmínkou pro vznik členství může být pouze splnění vkladové povinnosti ke vstupnímu vkladu – vstupní vklad je de facto stanovami určená část ZK

· **Nepeněžitý vklad**

o Předmět vkladu musí být oceněn znaleckým posudkem

o Nelze započíst na členský vklad vyšší částkou, než jakou byl oceněn posudkem

o Na rozdíl od ostatních OK nepeněžitým vkladem může být i **provedení práce nebo poskytnutí služby (§ 574 ZOK)**

#### b) Změny výše základního členského vkladu

· Zvýšení/snížení základního členského vkladu je v režimu ZOK přípustné (§ 566 an. ZOK) – o změně výše rozhoduje **ČS**

· **Zvýšení základního členského vkladu (§ 566 až 567 ZOK)**

o Stanoví-li to stanovy lze zvýšit tzv. doplatky – o jeho zvýšení lze rozhodnout pouze **(1)** **jednou za 3 roky a (2) nejvýše na trojnásobek stávající výše**

o mezi přijetím rozhodnutí o změně stanov umožňující zvýšení základního členského vkladu a přijetím rozhodnutí (jako takovým) o zvýšení základního členského vkladu **musí uplynout alespoň 90 dnů** **(§ 566 odst. 2 ZOK)**

o možnost poměrně zvýšit základní členský vklad z **vlastních zdrojů družstva** – podmínky:

§ (1) účetní závěrka ověřena auditorem s výrokem bez výhrad

§ (2) nelze použít rezervní či jiné fondy vytvořené pro jiné účely (tj. družstvo není oprávněno měnit účel)

§ (3) zvýšení nesmí být vyšší než rozdíl mezi vlastním kapitálem a součtem ZK a jiných vlastních zdrojů

· **Snížení základního členského vkladu (§ 568 an. ZOK)**

o Představenstvo je povinno zveřejnit rozhodnutí ČS o snížení **do 15 dnů** ode dne přijetí **dvakrát po sobě s časovým odstupem 30 dnů** (§ 568 odst. 1 ZOK)

o **Ochrana věřitelů**

§ Povinnost písemně vyzvat všechny známé věřitele k přihlášení všech pohledávek ve lhůtě 90 dnů po posledním zveřejnění oznámení (§ 568 odst. 2 ZOK) – neplatí při snížení za účelem úhrady ztráty (!)

§ Družstvo poskytne přiměřené zajištění pohledávky nebo ji uspokojí (pokud je pohledávka včas přihlášena) (§ 569 odst. 1 ZOK) – neplatí, pokud se snížením zhorší dobytnost pohledávek za družstvem

· Pokud družstvo popírá, že snížením došlo k zhoršení dobytnosti – o povinnosti o poskytnout zajištění rozhodne soud (§ 569 odst. 3 ZOK)

## POSTAVENÍ ČLENA DRUŽSTVA

### *Nabývání a pozbývání členství*

· Členství jednoho z manželů nezakládá členství druhého – neplatí v poměrech bytového družstva – družství podíl v společném jmění manželů zakládá tzv. společné členství manželů (§ 739 odst. 1 ZOK)

#### a) Nabytí členství

##### Originární nabytí

· **(1) nabytí členství zakladatele**

o Podmínky:

o **(i) prohlášení o převzetí vkladové povinnosti k základnímu členskému vkladu (§ 564 odst. 1 ZOK)**

§ Ústní forma – na ustavující schůzi družstva (osvědčené notářským zápisem o jeho průběhu)

§ Písemná forma – jako příloha notářské zápisu osvědčující ustavující schůzi družstva

· V případě nemožnosti účasti na ustavující schůzi – doručení prohlášení SO **do** **15 dnů**

o **(ii) splnění vkladové povinnosti** – do 15 dnů od konání ustavující schůze

o **(iii) další podmínky určené stanovami** – vznik pracovního poměru (§ 564 odst. 1 ZOK)

§ Vznik pracovního poměru jako zákonná podmínka vzniku členství u sociálního družstva

· **(2) přijetí za člena**

o O přijetí rozhoduje představenstvo (§ 577 odst. 3 ZOK) – stanovy mohou svěřit jinému orgánu vyjma KO

o Písemná forma – jak přihláška, tak rozhodnutí o přijetí (§ 577 odst. 2 ZOK)

§ Náležitosti – firma družstva, jméno a bydliště/sídlo uchazeče, vymezení družstevního podílu

o Splatnost vkladu – na rozdíl při založení splatnost je určena toliko stanovami

o Další podmínky – je-li vznik členství podmínek pracovním poměrem, členství vzniká až jeho **vznikem (§ 579 ZOK)**

· **(3) vydržení**

o Podmínky:

o **(i) poctivá držba**

o **(ii) vydržecí doba v délce 3 roků** – popř. 6 let, pokud neprokáže právní důvod držby (tj. pravost držby)

##### Derivativní nabytí

· Převod/přechod **nepřípustný**, je-li členství vázáno na pracovní poměr (§ 598 ZOK)

· **(1) převod**

o Nabyvatelem podílu pouze osoba splňující podmínky pro vznik členství (§ 599 ZOK)

§ Převod na jiného člena – volně převoditelný (stanovy mohou převod vyloučit)

§ Převod na třetí osobu – stanovy musí výslovně připustit

o V poměrech bytového družstva je podíl **neomezně převoditelný (§ 736 odst. 1 ZOK)**

o Smlouva o převodu družstevního podílu – kupní smlouva (úplatný převodi), darovací smlouvy (bezúplatný převod) či směnná smlouva (směna družstevních podílů)

o **Účinnost převodu** – doručení účinné smlouvy nebo prohlášení o uzavření smlouvy (§ 602 odst. 1 ZOK)

o **Nabyvatel vstupuje do všech PaP, jež jsou součástí podílu** – nicméně převodce ručí za dluhy spojené s podílem (§ 601 odst. 1 ZOK)

· **(2) přechod**

o Stanovy mohou přechod podílu vyloučit – pravidlo se neprosadí v poměrech bytového družstva

o **Dědění** – podmínka souhlasu představenstva pro vznik členství – dědic musí podat žádost (§ 604 ZOK)

· Není-li dědic vyrozuměn do 30 dnů – **nevyvratitelná domněnka** o souhlasu se členstvím

§ účast v družstvu lze vypovědět nejpozději **do 1 měsíce**, přičemž výpovědní doba činí 3 měsíce (§ 603 ZOK)

§ Dědici má právo na vypořádací podíl – vyplaceno v penězích se splatností 3 měsíců ode dne možnosti zjištění jeho výše (§ 624 ZOK)

o **Právní stupnictví při přeměně** – PO musí požádat a představenstvo musí souhlasit se členstvím

§ Vysloví-li představenstvo souhlas s přechodem na více nástupců – platí i schválení o rozdělení (§ 605 odst. 2 ZOK věta druhá)

· **Seznam členů (§ 580 an. ZOK)**

o Povinnost vést seznam členů obsahující údaje o jednolivých členech ([1] jméno, [2] bydliště/sídlo, [3] den a způsob vzniku, [4] výše členského vkladu a rozsah splnění vkladové povinnosti)

§ Údaje lze používat pouze pro družstevní potřeby – jiný účel použití podmíněn souhlasem členů (§ 581 odst. 2 ZOK)

o Každý člen má právo nahlížet do seznamu a žádat vydání potvrzení o členství a o obsahu zápisu (§ 581 odst. 1 ZOK)

§ **Jiné osoby mohou nahlížet jen s písemným souhlasem s úředně ověřeným podpisem člena** (§ 582 ZOK)

#### b) Zánik členství (§ 610 ZOK)

##### 1. Dohoda o zániku členství (§ 611 ZOK) – písemná forma a zánik členství dnem nabytí účinnosti dohody

##### 2. Vystoupení člena (§ 612 a § 613 ZOK)

· Písemná forma – stanovy mohou určit výpovědní dobu **nepřekračující délku 6 měsíců**

o Neurčí-li stanovy výpovědní dobu – lze označit jiný den než den doručení (od doručení **nesmí** uplynout více než 1 rok)

· Zvláštní úprava pro vystoupení z důvodu nesouhlasu se změnou stanov – podmínky

o (1) hlasování proti změně stanov

o (2) doručení oznámení o nesouhlasu se změnou a vystoupením do 30 dnů

· Členství zaniká uplynutím **1 měsíce** od doručení oznámení – pro vystupujícího člena platí režim stanov před změnou

· Přijetí změny na schromáždění delegátů – právo vystoupit do 1 měsíce, nejdéle však do 3 měsíců (!)

##### 3. Vyloučení člena (§ 614 an. ZOK)

· (1) člen porušuje opakovaně a závažným způsobem členství, nebo (2) nesplňuje podmínky pro členství

· Možnost stanovit i další důvody – musí se jednat o **důležité důvody**

· **Rozhodnutí o vyloučení člena v působnosti představenstva** – lze svěřit jinému orgánu (např. ČS)

o Rozhodnutí o vyloučení předchází **písemná** výstraha s upozorněním na možnosti vyloučení a důvod (srov. rozhodnutí 29 Cdo 4002/2009)

o Též musí vyzývat k ukončení porušování členských povinností a odstranění následků s 30denní lhůtou

o **Výstraha není třeba, pokud následky jsou neodstranitelné (!)**

· **O vyloučení lze rozhodnout do 6 měsíců, kdy se družstvo dozvědělo o důvodu vyloučení, nejpozději do 1 roku (§ 617)**

o Člen může namítat proti vyloučení – podává k **ČS** do 30 dnů od doručení oznámení o vyloučení (to platí i v případě, kdy o vyloučení rozhodla přímo ČS)

o Rozhodnutí o námitkách musí být oznámeno doručeno doporučeným dopisem do vlastních rukou (§ 621 ZOK)

· Členství zaniká marným uplynutím lhůty pro podání námitek/ doručení rozhodnutí o zamítnutí námitek

· **Návrh na vyslovení neplatnosti rozhodnutí o vyloučení nebo rozhodnutí o zamítnutí námitek (§ 620 ZOK)**

o Jedná se o návrh směřující proti rozhodnutí **ČS** **(!)** – do 3 měsíců od doručení

o Návrh lze podat, aniž by byly podány námitky – o vyloučení rozhodla přímo ČS

o Pokud rozhoduje jiný orgán než ČS – podání námitek je **nezbytné**

o Do uplynutí 3měsíční lhůty – družstvo nesmí uplatňovat práva vyplývající z členství

##### 4. Konkurs na majetek člena

##### 5. Další důvody ukončení členství – výkon rozhodnutí, právní moc exekučního příkazu, zastavení exekuce, neúspěšná dražba

##### Obnova členství

· (1) zrušení konkursu na majetek člena – povinnost insolvenčního správce do 30 dnů vrátit vypořádací podíl

· (2) zastavení výkonu rozhodnutí nebo exekuce

### *Práva a povinnosti*

· Obecná úprav PaP v § 575 ZOK

· **práva určena na základě délky členství** – délka členství se počítá od vzniku členství toho z právních předchůdců, jehož členství vzniklo dříve. Započte se i doba, po kterou byl člen/předchůdce člen OK, která byla právním předchůdcem družstva

#### a) Práva

##### 1. Právo podílet se na řízení a rozhodování v družstvu – právo volit členy volených orgánů, právo na informace, vznášet návrhy/protinávrhy

##### 2. Actio pro socio (§ 584 ZOK) – právo domáhat se náhrady újmy způsobené členem voleného orgánu družstva (srov. § 53 odst. 3 ZOK) – před podáním žaloby nutno informovat

##### a. kontrolní komisi – pokud žaloba směřuje na člena představenstva

b. představenstvo – pokud žaloba směřuje na člena jiného orgánu

##### 3. Podíl člena na zisku (§ 586 ZOK)

· Toto právo lze založit stanovami – zejména u družstev založených za podnikatelským účelem

· Absence podmínek rozdělování podílu na zisku – distribuce v poměru splněné vkladové povinnosti ke splacenému ZK (§ 586 ZOK)

· Plně se prosadí pro pravidla pro rozdělení zisku dle § 34 ZOK

##### 4. Vypořádací podíl člena družstva (§ 623 an. ZOK)

· Při zániku členství jinak než převodem/přechodem podílu

· **Určení výše (§ 623 ZOK)** – lze modifikovat způsob výpočtu – musí se jednat vždy o vypořádání **poctivé**

o (1) vymezení poměru splněné vkladové povinnosti k členskému vkladu vůči souhrnu splněných vkladových povinností všech členů

o (2) vynásobení vymezeného poměru výší vlastního kapitálu družstva (zjištěný z účetní závěrky sestavené k poslednímu dni účetní období, v němž členství zaniklo)

· **Splatnost (§ 624 ZOK)** – uplynutím 3 měsíců ode dne, kdy byla nebo mohla být zjištěna jeho výše

o Lze modifikovat výplatu vypořádacího podílu – nesmí být delší než 2 roky ode dne zániku členství

##### 5. Podíl na likvidačním zůstatku

· **Postup při rozdělení**

o (1) podle výše, v jaké splnili svou vkladovou povinnost

o (2) podle poměru k výši splacených/vnesených členských vkladů

o (3) podle družstevních podílů

· **V poměrech bytového družstva** – roven splněné vkladové povinnosti k členskému vkladu – zůstanou-li po rozdělení prostředky (vyplacených v penězích), dělí se rovným dílem

· **V poměrech sociálního družstva** – stejná úprava jako u bytového družstva

o Výjimka – nadbytečné prostředky připadnou dle rozhodnutí ČS **jinému sociálnímu družstvu (§ 772 ZOK)** – není-li jiné družstvo, tak obci, v níž má sídlo

#### b) Povinnosti

##### 1. Povinnost loajality (viz B47)

##### 2. Vkladová povinnost (viz. majetková účast člena v družstvu)

##### 3. Uhrazovací povinnost (§ 587 an. ZOK)

· Stanoví-li tak výslovně stanovy – (1) stejná pro všechny členy a (2) nepřekračuje 3násobek základního členského vkladu

· Výjimka pro členy volených orgánů – až do výše 10násobku základního členského vkladu (§ 588 odst. 2 ZOK)

· **(1) Lze uložit i opakovaně či (2) jen těm členům, jenž způsobili nebo podstatným způsobem se podíleli na vzniku ztráty**

· Podmínky stanovení:

o (i) zakotvení ve stanovách

o (ii) účinnost povinnosti až pro účetní období následující po účetním období, ve kterém byla stanovena

o (iii) rozsah nesmí být vyšší, než skutečná výše ztráty družstva

**29. Přeměny obchodních korporací. Nadnárodní formy obchodních korporací.**

PŘEMĚNY OBCHODNÍCH KORPORACÍ

- operace, které se dotýkají subjektivity právnické osoby

- právní úprava: občanský zákoník, **z. č. 125/2008 Sb.,** **o přeměnách obchodních společností a družstev**

- druhy přeměn: fúze a rozdělení, dále jsou sem řazeny převod jmění na společníka a změna právní formy

· **fúze splynutím** – dvě nebo více dosavadních korporací ukončují svou samostatnou existenci a spojují se do nově vznikajícího subjektu

· **fúze sloučením** – jedna nebo více dosavadních korporací ukončuje svou samostatnou existenci a splývá do jiné již existující korporace

· **rozdělení rozštěpením** – korporace ukončuje svou existenci tím, že se rozděluje do více subjektů

· **rozdělení odštěpením** – část korporace se vyděluje do nově vznikajícího subjektu, zbývající část po operaci přetrvává

· výjimečně rozdělení rozštěpením či odštěpením sloučením či splynutím

· **převod jmění na společníka** – jediný nebo hlavní společník převezme veškeré jmění

◦ osobní společnosti – zanikla účast ostatních společníků

◦ kapitálové společnosti – společník, který drží podíl odpovídající alespoň 90 % základního kapitálu a zároveň 90 % hlasovacích práv

◦ družstva – nelze

· **změna právní formy** – původní korporace trvá dále, dochází ke změně uspořádání a právního postavení společníků

◦ je možná změna na jakoukoliv jinou formu obchodní korporace; změna na jiný typ právnické osoby je nemožný; bytová a sociální družstva mohou změnit formu jen souhlasí-li s tím všichni členové

· **přeshraniční přemístění sídla** – zákon o přeměnách ho řadí mezi přeměny

◦ přemístění sídla do České republiky – nesmí to zakazovat právní předpisy obou států, musí změnit formu na českou, musí se řídit českým právním řádem

◦ přemístění sídla do zahraničí – právní forma a statut se po přemístění řídí českým právním řádem, pokud nestanoví něco jiného právní řád státu, do kterého se sídlo přemisťuje

- zaniká-li v rámci přeměny nějaká obchodní korporace, **neprovádí se likvidace**, neboť veškerá její práva a povinnosti přejdou na jednoho nebo více právních nástupců

- **průběh přeměny**

· vypracováním **projektu přeměny** (určení, které části majetku a závazků přejdou na kterou nástupnickou korporaci, jakých podílů na nástupnických korporacích se dostane dosavadním společníkům) a znaleckých posudků

· **založení projektu přeměny do sbírky listin** a **zveřejnění**, u kapitálových společností a družstev statutární orgán vypracuje pro společníky zprávu o přeměně

· **schválení projektu přeměny** nejvyššími orgány každé zúčastněné korporace do měsíce od založení, požadavek **přísné většiny** (všichni společníci osobních společností, tři čtvrtiny přítomných společníků kapitálových společností, dvě třetiny přítomných členů družstva při přítomnosti alespoň dvou třetin všech členů)

· **zápis přeměny do obchodního rejstříku** – účinkem zápisu zaniknou zanikající a vzniknou nástupnické korporace, společníci se stanou společníky nástupnických korporací, nástupnické korporace vstoupí do právního postavení svých předchůdců

· **rozhodný den** – den, od něhož se jednání zanikající právnické osoby považuje z účetního hlediska za jednání uskutečněné na účet nástupnické právnické osoby

- **ochrana zájmů věřitelů**

· při fúzi – šestiměsíční lhůta (od zveřejnění zápisu) k uplatnění práva na poskytnutí dostatečné jistoty, jestliže se fúzí dobytnost jejich pohledávek zhoršila

· při rozdělení – právo požadovat poskytnutí jistoty; každá nástupnická korporace ručí za závazky, jež přešly na ostatní korporace, až do výše svého počátečního vlastního kapitálu

- **ochrana zájmů** (menšinových) **společníků**

· právo na narovnání (poskytnutí kompenzace vzniklé majetkové ztráty v penězích) vůči nástupnickým korporacím ve lhůtě šesti měsíců od zveřejnění zápisu přeměny

· v případě, že od společníka nelze spravedlivě požadovat, aby v korporaci setrval, má právo na odkoupení jeho podílu nástupnickou korporací za spravedlivou cenu

- **přeshraniční přeměny**

· Desátá směrnice umožňuje přeshraniční fúze kapitálových společností

· české právo umožňuje přeshraniční fúze i rozdělení všech forem obchodních korporací, záleží na tom, zda je to umožněno také ve členských státech, jejichž právem se řídí zúčastněné korporace

· operace probíhá stejně, jako v případě přeměny vnitrostátní, se dvěma základními rozdíly:

◦ splnění uvedených podmínek potvrdí v každém členském státu pro tam sídlící zúčastněné korporace určený orgán (notář), a vydá osvědčení pro přeshraniční přeměnu

◦ míra účasti zaměstnanců na řízení nástupnických korporací určí dohodou mezi zúčastněnými korporacemi a vyjednávajícím výborem (zastupujícím zaměstnance), uzavře se smlouva o rozsahu práva vlivu zaměstnanců; pokud se dohoda neuzavře, o způsobu zapojení rozhodne výbor zaměstnanců; pokud takové rozhodnutí nebude přijato, zvolí se způsob, který zaměstnancům poskytuje největší míru vlivu

**UNIJNÍ FORMY OBCHODNÍCH KORPORACÍ**

1. **EVROPSKÉ HOSPODÁŘSKÉ ZÁJMOVÉ SDRUŽENÍ** - zkratka EHZS

- = **sdružení založené podle evropského práva v nadnárodní formě s cílem podporovat nebo rozvíjet hospodářskou činnost členů, kteří jsou podnikateli**

**-> pojmové znaky**

1. nemusí jít o PO

2. účel – zásadně není dosahování vlastního zisku (podnikání)

3. nevytvářen základní kapitál

4. založení smlouvou

5. neřešeny otázky zaměstnanců

= typicky OOS

- EHZS x SE

· SE - dosahování spíše úspor, nežli zisku, členové ručí neomezeně

- EHZS x SCE

· SCE - přiznaná právní subjektivita (= forma PO)

- **právní úprava**

· **nařízení o EHZS**

· **směrnice**

o 1. směrnice o obchodních společnostech

o 4. směrnice o účetních závěrkách

o 7. směrnice o konsolidovaném účtu

o 8. směrnice o auditorech

o směrnice o publikačních povinnostech

· **zákon o EHZS**

· NOZ + ZOK (ustanovení o v.o.s.)

- **charakteristické znaky**

· **přeshraniční charakter** (zakladatelů či členů)

o **společnosti nebo jiné PO**

§ podléhají různým právním režimům dle místa registrace

o **FO**

§ podléhají různým právním režimům dle místa výkonu činnosti

· **založení dle evropského práva**

o realizuje se na základě přímo použitelných nařízení (národní úprava nesmí být v rozporu)

§ nařízení o statutu evropské družstevní společnosti

o předpokladem je, že zakladatelé nebo členové mají na území EU

§ **obchodní společnosti a jiné PO**

· sídlo a správní ústředí

§ **FO**

· bydliště, příp. výkon činnosti

o **společnosti mají povinnost mít sídlo i správní ústředí na území EU**

· **registrace v národním režimu**

o oznámení o zápisu / výmazu se uveřejňuje **v Ústředním věstníku EU**

· **specifická právní úprava**

o nařízení, národní předpisy o SCE, národní předpisy o družstev, stanovy

- **založení EHZS**

· **smlouva o sdružení** bez právních ověření

· zápis do rejstříků státu, kde má sídlo (= u nás OR) + do Úředního věstníku evropských společenství

· název OK – musí obsahovat zkratku EHZS

· **zakladatelé**

o min. 2 osoby

o vykonávají svou hlavní činnosti (FO) nebo mají ústředí (PO) v různých státech EU

- **základní kapitál nevytvářen**

è u členů nehovoříme o podílech (akciích), nýbrž o účasti (zejm. v případě převodů –> je převoditelná)

- **organizační struktura**

· **kolegiální rozhodování členů**

o = společně jednající členové

o každý má 1 hlas (D)

o v důležitých otázkách vyžadována shoda

§ předmět EHZS

§ převod podílu

o neužíváno pojmu VH nebo shromáždění členů

· **jednatelé**

o jeden nebo více FO (může být i PO, umožňuje-li to národní právní úprava)

o = **statutární orgán, obchodní vedení**

o na základě smlouvy (sdružovací) nebo rozhodnutím členů

o podobné postavení jako jednatel s.r.o.

· **další orgány** (fakultativní)

o mohou být ustaveny smlouvou o sdružení

o mohou mít pravomoci, které nebyly výslovně svěřeny obligatorním orgánům

- **členové ručí neomezeně a solidárně** (povinnost přispět na úhradu ztráty)

- v případě zisku si ho rozdělují členové rovným dílem, nebo podle smlouvy

- neřešeny otázky zaměstnanců

- **zrušení** (pouze)

· a) rozhodnutím členů

· b) rozhodnutím soudu

1. **EVROPSKÁ DRUŽSTEVNÍ SPOLEČNOST**

- zkratka SCE

- =**společnost založená podle evropského práva v nadnárodní formě s cílem podporovat nebo rozvíjet hospodářskou činnost členů**

**-> pojmové znaky** (čl. 1/5 nařízení)

· PO

· variabilní kapitál

o není třeba změna stanov ani zápis do OR při změně

· variabilní počet členů

· řídí se stanovami

· svou činnost může vykonávat i prostřednictvím dceřiných společností

- **právní úprava**

· **nařízení o statutu evropské družstevní společnosti** (SCE)

· **směrnice**

o 1. směrnice o obchodních společnostech

o 4. směrnice o účetních závěrkách

o 7. směrnice o konsolidovaném účtu

o 8. směrnice o auditorech

o směrnice o publikačních povinnostech

· **zákon o SCE**, vyhláška o listinách

· NOZ + ZOK

- SCE x EHZS

· EHZS - podíl členů na činnosti (zákazníci, zaměstnanci, dodavatelé)

· EHZS může a nemusí být PO

- SCE x SE

· SE - dosahování spíše úspor, nežli zisku

- v ČR postavení jako družstvo (x charakterem spíše připomíná obchodní společnost)

· SCE - vytváří základní kapitál s minimální hodnotou

· členové družstva ručí za závazky SCE neomezeně

- **charakteristické znaky**

· **přeshraniční charakter** (zakladatelů či členů)

o **společnosti nebo jiné PO**

§ podléhají různým právním režimům dle místa registrace

o **FO**

§ podléhají různým právním režimům dle místa bydliště

· **založení dle evropského práva**

o realizuje se na základě přímo použitelných nařízení (národní úprava nesmí být v rozporu)

§ nařízení o statutu evropské družstevní společnosti

o předpokladem je, že zakladatelé nebo členové mají na území EU

§ **obchodní společnosti a jiné PO**

· sídlo a správní ústředí

· výjimečně u některých možno povolit jen sídlo (čl. 2 nařízení)

§ **FO**

· bydliště, příp. výkon činnosti

o **společnosti mají povinnost mít sídlo i správní ústředí na území EU**

· **registrace v národním režimu**

o oznámení o zápisu / výmazu se uveřejňuje **v Ústředním věstníku EU**

· **specifická právní úprava**

o nařízení, národní předpisy o SCE, národní předpisy o družstev, stanovy

- **vznik SCE**

· předpoklady

o přeshraniční charakter (členský princip)

o upsaný základní kapitálu v hodnotě min. 30 tis. EUR

o zakladatelské právní jednání

§ zakladatelská smlouva / listina + stanovy

o uzavření dohody o zapojení zaměstnanců (čl. 11 nař.)

o sdružení osob z alespoň 2 států

§ min. 5 FO

§ min. 5 FO + obchodní společnost nebo jiná PO

§ min. 2 PO

· způsob založení

**a.** **přímé založení**

· 5 FO nebo 2 PO z alespoň dvou států

**b.** **fúze**

· více družstev řídící se právem dvou různých států -> sloučení / splynutí

· na základě projektu fúze vypracovaného řídícími orgány

**c.** **přeměna**

· takové družstvo, má-li min. 2 roky provozovnu nebo dceřinou společnost podléhající jinému než národnímu právnímu režimu

· zápis do OR

o **v národním režimu dle místa umístění sídla**

o zápisem nabytí právní subjektivity

o oznámení o zápisu – zveřejněno v Ústředním věstníku EU

- **zánik SCE**

· **zrušení**

o aplikace národních ustanovení o družstvu (členského státu, kde je sídlo)

o likvidační zůstatek nerozdělován mezi členy, ale připadá na účel uvedený ve stanovách

· **výmaz z OR** (v národním režimu)

- **základní kapitál**

· základní kapitál v min. výši **30.000 EUR**

o upisuje se

o rozděluje se na podíly

· **variabilita základního kapitálu**

o není třeba změna stanov ani zápis do OR při změně výše

o **zvyšuje** se příspěvky nových členů upisování

o **snižuje** se výplatami vypořádacích podílů

§ limit, pod který se vyplácet nemá, určí stanovy

· **upisování**

o peněžitých vkladů

o nepeněžitých vkladů oceněných peněžní částkou (spatné již při upsání)

· podíly mohou a nemusí být inkorporovány do CP

o = akcie, dluhopisy (příp. další druhy CP bez hlasovacího práva)

o povinně znějí na jméno

o rozlišují se dle druhu (= dle stejného druhu inkorporovaného práva)

- **členové**

· FO nebo PO (družstva)

· a) **faktičtí členové**

o osoby, které se podílejí na činnosti SCE

· b) **neuživatelé** (členové – investoři)

o osoby, které se nepodílejí na činnosti SCE (stanovy musí připustit)

· vznik členství

o fúzí

o přijetím za člena

· zánik členství

-> **právo na vypořádací podíl**

o vystoupením

o vyloučením

o převodem podílu

o smrtí FO / zánikem PO

o úpadkem

o jinak

- **ručení**

· ručení členů je neomezené ¨

· omezení ručení -> u firmy dodatek „s ručením omezeným“

- **účast zaměstnanců na SCE**

o a) v případě, že mám více než 50 zaměstnanců,

o b) byla-li založena fúzí, přeměnou či jen právnickými osobami

o aplikace předpisů státu, které jsou použitelné podle toho, kde má sídlo

- **organizační struktura**

· **valná hromada**

o = nejvyšší orgán SCE

o **rozhoduje ve všech věcech, které jí jsou svěřeny** (nařízením, Z o SCE, ZOK)

o rozhoduje prostou většinou (dle stanov)

o změna stanov – kvalifikovaná většina

o **schůze**

§ min. 1x za rok do 6 měsíců po skončení účetního období

§ *mimořádně* – na základě svolání příslušným orgánem

· = majitelé min. 10 % celkového počtu hlasů nebo min. 5000 osob (D)

o **jmenuje**

a) monistická struktura - **členy správní rady**

b) dualistická struktura – **členy dozorčího orgánu**

· *monistická struktura*

o **správní rada**

§ = řídící i kontrolní orgán

§ členové jmenováni

§ počet členů – nestanoven

x má-li dojít k zapojení zaměstnanců, musí být min. 3 (z toho ½ volena zaměstnanci)

§ **předseda**

· volen správní radou

· není-li ustaven výkonný ředitel -> obchodní vedení + řídí společnost

· je-li ustaven výkonný ředitel -> pouze řídí společnost

o **výkonný ředitel**

§ obchodní vedení

· *dualistická struktura*

o **řídící orgán**

§ obchodní vedení

§ může být i jednočlenný

§ jmenován a odvoláván dozorčím orgánem

o **dozorčí orgán**

§ sám nesmí vykonávat řídící pravomoci (vystupovat vůči 3. osobám)

§ počet členů – nestanoven

x má-li dojít k zapojení zaměstnanců, musí být min. 3 (z toho ½ volena zaměstnanci)

o souběh členství v obou orgánech je vyloučen

1. **EVROPSKÁ SPOLEČNOST**

**I.** **ZÁKLADNÍ CHARAKTERISTIKA**

- = evropská akciová společnost

- zkratka **SE** (societas europea)

- = **kapitálová obchodní společnost typu akciové společnosti založená evropským právem v nadnárodní formě**

- **právní úprava**

· **nařízení o stanovách SE**

· **směrnice**

o 1. směrnice o obchodních společnostech

o 4. směrnice o účetních závěrkách

o 7. směrnice o konsolidovaném účtu

o 8. směrnice o auditorech

o směrnice o publikačních povinnostech

· **zákon o evropské společnosti**

· NOZ + ZOK

- **charakteristické znaky**

· **přeshraniční charakter** (zakladatelů či členů)

o **společnosti nebo jiné PO**

§ podléhají různým právním režimům dle místa registrace

o **FO**

§ u SE není přímá účast FO možná

· **založení dle evropského práva**

o realizuje se na základě přímo použitelných nařízení (národní úprava nesmí být v rozporu)

§ nařízení o statutu evropské družstevní společnosti

o předpokladem je, že zakladatelé nebo členové mají na území EU

§ **obchodní společnosti a jiné PO**

· sídlo a správní ústředí

· výjimečně u některých možno povolit jen sídlo (čl. 2 nařízení)

§ **FO**

· bydliště, příp. výkon činnosti

o **společnosti mají povinnost mít sídlo i správní ústředí na území EU**

· **registrace v národním režimu**

o oznámení o zápisu / výmazu se uveřejňuje **v Ústředním věstníku EU**

· **specifická právní úprava**

o nařízení, národní předpisy o SCE, národní předpisy o družstev, stanovy

- **vznik SE**

· **zásada zákazu diskriminace** = na SE se hledí, jako by byla založena podle práva členského státu, ve kterém má sídlo

· předpoklady

o přeshraniční charakter (zakladatelský princip)

§ A) společnosti musejí podléhat různým právním režimům

§ B) společnosti musejí mít min. 2 roky dceřinou společnost podléhající jinému režimu

o upsaný základní kapitálu v hodnotě min. **120.000 EUR**

o zakladatelské právní jednání

§ zakladatelská smlouva / listina + stanovy

o uzavření dohody o zapojení zaměstnanců (čl. 12 nař.)

· způsob založení

**a.** **upsáním nových akcií**

**b.** **fúze**

· více a.s. řídící se právem dvou různých států -> sloučení / splynutí

**c.** **tvorba holdingu**

· = spojení a.s. a s.r.o.

· alespoň dvě PO řídící se různými právními řády EU nebo s pobočkou či dceřinou společností v jiném členském státě

· vloží své podíly do nové společnosti, která se stane „matkou“ stávající společnosti -> společníci ji budou ovládat přes své podíly

**d.** **zřízení dceřinné společnosti**

· **vnější**

o společným úpisem akcií dceřinné společnosti

o min. 2 upisovatelé (přeshraniční charakter)

· **vnitřní**

o sama SE si může vytvářet dceřiné společnosti v podobě SE (= ready-made SE)

**e.** **přeměna stávající a.s.**

· taková a.s., má-li min. 2 roky dceřinou společnost podléhající jinému než národnímu právnímu režimu

· zápis do OR

o **v národním režimu dle místa umístění sídla**

o zápisem nabytí právní subjektivity

o oznámení o zápisu – zveřejněno v Ústředním věstníku EU

- **zánik SE**

· na zrušení a likvidaci se užijí národní ustanovení o a.s. (členského státu, kde je sídlo)

· -> výmaz z OR (v národním režimu)

- **sídlo SE**

· musí být ve stejné zemi, kde má SE správní ústředí

· při přemístění sídla je nutné nahlásit na do Ústředního věstníku EU

· na základě osvědčení vydaného původním státem požádá SE o zápis sídla do rejstříku cílového státu

-> rejstřík pak podá žádost o výmaz v původním státě

- **základní kapitál**

· min. 120.000 EUR

· kapitál je rozložen do upisovaných akcií

- **členové ručí do výše upsaných akcií**

**- zapojení zaměstnanců (= kodeterminace)**

· způsob, jak mohou zaměstnanci ovlivňovat rozhodnutí, která jsou přijata

· zaměstnanci vytvoří vyjednávací výbor, který jedná s orgány vytvářející SE o budoucí podobě zapojení zaměstnanců

è povinnost poskytovat informace zaměstnancům

è projednávání některých záležitostí, aby se zaměstnanci mohli vyjádřit k některým navrhovaným skutečnostem

è možnost ovlivnit skladbu orgánů společnosti (řídící či správní orgán)

§ buď přímou volbou, nebo pomocí vyjádření kandidátů

**II.** **ORGANIZAČNÍ STRUKTURA**

- **valná hromada**

o = nejvyšší orgán SE

o **rozhoduje ve všech věcech, které jí jsou svěřeny** (nařízením, Z o SE, ZOK)

o rozhoduje prostou většinou (dle stanov)

o změna stanov – kvalifikovaná většina

o **schůze**

§ min. 1x za rok do 6 měsíců po skončení účetního období

§ *mimořádně* – na základě svolání příslušným orgánem

· = akcionáři disponující min. 10% upsaného kapitálu

o **jmenuje**

a) monistická struktura - **členy správní rady**

b) dualistická struktura – **členy dozorčího orgánu**

**MONISTICKÁ STRUKTURA**

**- správní rada**

§ = řídící i kontrolní orgán

§ členové jmenováni

§ počet členů – nestanoven

x má-li dojít k zapojení zaměstnanců, musí být min. 3 (z toho ½ volena zaměstnanci)

§ **předseda**

· volen správní radou

· a) není-li ustaven generální ředitel -> obchodní vedení + řídí společnost

· b) je-li ustaven generální ředitel -> pouze řídí společnost

**- generální ředitel**

§ obchodní vedení

§ dle české úpravy se však předseda správní rady = generální ředitel

**DUALISTICKÁ STRUKTURA**

**- řídící orgán**

§ obchodní vedení

§ může být i jednočlenný

§ jmenován a odvoláván dozorčím orgánem

- **dozorčí orgán**

§ sám nesmí vykonávat řídící pravomoci (vystupovat vůči 3. osobám)

§ počet členů – nestanoven

x má-li dojít k zapojení zaměstnanců, musí být min. 3 (z toho ½ volena zaměstnanci)

- souběh členství v obou orgánech je vyloučen

**30. Zvláštní úprava některých obchodních korporací (banky, pojišťovny a zajišťovny, družstevní záložny, investiční společnosti a investiční fondy)**.

## OBECNĚ

· obsaženo ve **zvláštních zákonech**, které jsou **ve vztahu speciality** k úpravě v zákoně o obchodních korporacích a občanském zákoníku

· právo EU – nařízení o obezřetnostních požadavcích na úvěrové instituce a investiční podniky

· požadavek **udělení povolení** (licence) **ČNB**

· **provozní požadavky a zásady hospodaření** – účelem je zabezpečit obezřetný způsob hospodaření a vytváření dostatečných rezerv, korporace musí mít zpracováný odpovídající **řídící a kontrolní systém**

### *Založení a vznik*

· obecná právní úprava právní formy OK, která je pro danou činnost předepsána, doplněná o podmínky stanovené zvláštním zákonem

· požadavky na udělení povolení: dostatek finančních zdrojů, splacení ZK v požadované výši, důvěryhodnost a způsobilost osob, technická a organizační opatření

· povolení obsahuje vymezení podnikatelských činností, k jejichž provozování je zvláštní korporace oprávněna

· povolení je uděleno na dobu neurčitou a je nepřevoditelné

### *Organizace zvláštní korporace*

· zvláštní zákon stanovuje požadavky na jednotlivé orgány, popř. předepisuje povinnost zřídit další orgány (výbor pro audit, výbory pro rizika, úvěrová komise atd.)

· k přijetí některých zásadních rozhodnutí NO se vyžaduje souhlas orgánu státního dohledu (např. ČNB), jinak jsou neplatná; informační povinnost

· členové SO mají zvláště upravenou odpovědnost za plnění svých povinností

· další náležitosti stanov za účelem vyšší transparentnosti

### *Společníci zvláštní korporace*

· zájemci o nabytí kvalifikované účasti na zvláštní OK nebo o její ovládání musí požádat o souhlas dohledový orgán

· je posuzována důvěryhodnost žadatele (popř. jeho orgánů), odborná způsobilost a zkušenost atd.

· při neplnění zákonem stanovených podmínek může dohledový orgán společníkovi pozastavit výkon některých práv

### *Státní dohled*

· předmětem státního dohledu je dodržování podmínek povolení a právních předpisů

· korporace je povinna orgánu státního dohledu poskytnout stanovené podklady a informace

· dohledový orgán je oprávněn přijmout nápravná opatření a sankce vůči korporaci, např. nucenou správu korporace (pozastavuje se výkon funkce všech orgánů banky, správce má postavení SO)

### *Zrušení a zánik*

· platí obecná úprava doplněná zvláštním zákonem

· soud rozhodne o zrušení a likvidaci, pokud byly porušeny podmínky pro vznik nebo zákon

· likvidace – likvidátora jmenuje a odvolává soud na návrh ČNB

## BANKY

· banka je OK, jejímž účelem je provádět bankovní obchody: přijímat vklady, poskytovat úvěry a zajišťovat platební styk

· synonymem banky je spořitelna (dříve rozdíl – spořitelny byly zaměřené na FO)

· **banka**

o **AS** (nebo SE) se sídlem v ČR

o **přijímá vklady od veřejnosti, poskytuje úvěry** na základě **bankovní licence**

o další činnosti: platební styk a zúčtování, vydávání a správa platebních karet a cestovních šeků, poskytování záruk, otvírání akreditivů, obstarávání inkasa, poskytování investičních služeb atd.

### *Založení a vznik banky*

· žádost k udělení licence může předložit již vzniklá AS, zakladatel nové AS, spořitelní a úvěrní družstvo, pokud současně požádá o souhlas se změnou právní formy

· zvláštní požadavky na AS

o průhledný a nezávadný původ ZK a dalších finančních zdrojů banky, minimální **výše ZK 500 000 000 Kč**, **splacený** ZK v plné výši

o důvěryhodnost a odborná způsobilost osoby, které má být licence udělena, osob s kvalifikovanou účastí, nebo 20 největších akcionářů, členů volených orgánů

o požadavky na osoby úzce propojené s bankou (průhlednost, nesmí bránit bankovnímu dohledu)

### *organizační struktura banky*

· požadavky na volené orgány: představenstvo musí mít **alespoň 3 členy**, SR **alespoň 5** (z nich jedním správní ředitel); členem voleného orgánu může být jen FO

· významná banka je povinna zřídit další orgány: výbor pro rizika, výbor pro jmenování, výbor pro odměňování

· povinnost zřídit **výbor pro audit** (3 členové, nejméně jeden nezávislý na bance)

## DRUŽSTEVNÍ ZÁLOŽNY

· zákon č. 87/1995 Sb., **o spořitelních a úvěrních družstvech**

· činnost: **přijímání vkladů a poskytování úvěrů jenom svým členům**

· další činnosti – pouze pro členy

o finanční leasing, platební styk, zúčtování a vydávání a správa platebních prostředků, poskytování záruk ve formě ručení nebo bankovní záruky, otvírání akreditivů, obstarání inkasa atd.

· firma musí obsahovat označení „spořitelní a úvěrní družstvo“/„družstevní záložna“/„spořitelní družstvo“/„úvěrní družstvo“

· hospodaření družstevní záložny – družstevní záložna zřizuje **rizikový fond a rezervní fond**

### *Založení a vznik družstevní záložny*

· **nejméně 30 členů**, musí být **splacena částka nejméně 35 000 000 Kč** ze ZK – družstvo **se sídlem** na území ČR

### *Členství v družstevní záložně*

· povinnost seznámit všechny uchazeče o členství se všemi skutečnostmi souvisejícími s členstvím

· družstevní podíl přechází na právního nástupce člena, který zemřel nebo zanikl, pokud je způsobilý

· družstevní podíl lze převést na jinou osobu

· při hlasování má každý člen tolik hlasů, kolik násobků základního členského vkladu do družstva vložil

· předmět členského vkladu může být pouze **peněžitý**

### *Organizace družstevní záložny*

· **úvěrová komise** – nejméně 3 členové; rozhoduje o poskytování úvěrů a záruk a zajištění úvěrů

· významné družstevní záložny zřizují výbor pro rizika, výbor pro jmenování, výbor pro odměňování

· **výbor pro audit**

### *Přeměny*

· fúze je možná jen s jinou družstevní záložnou, rozdělení lze pouze na družstevní záložny – nutný předchozí souhlasu ČNB

· změna právní formy je možná pouze na AS, pokud ČNB a udělila souhlas a rozhodla o udělení bankovní licence

## POJIŠTOVNY

· **pojištění** – sdružení osob, které se cítí ohroženy nahodilým vznikem určité majetkové potřeby, a které se sdružily za účelem společného uhrazení této potřeby, vznikne-li některé ze zúčastněných osob

· pojištění v oboru práva veřejného: sociální, nemocenské, důchodové

· pojištění **v oboru práva soukromého**: dobrovolné pojištění – pojištění životní a neživotní

· **pojišťovna**

o oprávněna provozovat **pojišťovací činnost** na základě a v rozsahu **povolení**

o **AS nebo družstvo**

o na území ČR

· **provozní požadavky a zásady hospodaření**

o povinnost vytváření **technických rezerv** (peněžní prostředky na výplatu pojistných plnění)

o povinnost udržovat **disponibilní míru solventnosti** (upravená výše vlastních zdrojů, garanční fond pojišťovny)

### *Pojišťovací činnost*

· přebírání pojistných rizik na základě uzavřených pojistných smluv a plnění z nich

· správa pojištění, likvidace pojistných událostí, poskytování asistenčních služeb, uzavírání smluv se zajišťovnami (zajišťovací činnost – přebírání pojistných rizik pojišťovny) o zajištění závazků vyplývajících z pojistných smluv, činnost směřující k předcházení vzniku škod a zmirňování jejich následků

### *Založení a vznik pojišťovny*

· podmínky pro udělení povolení: požadavky na výši ZK, splacené vklady, slovo „pojišťovna“ ve firmě

### *Organizace pojišťovny*

· pojišťovna je povinna ustanovit **odpovědného pojistného matematika** – posuzuje správnost různých výpočtů, zpracovává ročně zprávu o své činnosti

· pojišťovna je povinna zřídit **výbor pro audit**  
  
Zajišťovny  
 – instituce, které pojišťují pojišťovny pro případ zabezpečení finančních prostředků pojišťovny při vzniku nahodilých událostí velkého rozsahu  
  
**Investiční společnosti:**

* právnická osoba ve formě akciové společnosti se sídlem v ČR
* na základě povolení uděleného ČNB oprávněna
  + obhospodařovat investiční fond nebo zahraniční investiční fond
  + popřípadě provádět administraci investičního fondu nebo zahraničního investičního fondu
* nebo vykonávat další činnosti – portfolio management, úschova a správa investičních nástrojů, investiční poradenství  
  Zrušení:
  + rozhodnutím soudu – likvidátora jmenuje na návrh ČNB soud
  + rozhodnutím příslušného orgánu investiční společnosti
  + uplynutím doby, na kterou byla založena
    - příslušný orgán investiční společnosti rozhodne o podání žádosti o jmenování likvidátora ČNB bez zbytečného odkladu po rozhodnutí o zrušení s likvidací či nejpozději 2 měsíce před uplynutím doby, na kterou byla investiční společnost založena

**Likvidátor investiční společnosti**

* Jmenování
  + osoba způsobilá být členem statutárního orgánu (§ 189 NOZ) → plně svéprávná (§ 152 odst. 2 NOZ)
  + dle § 350 ZISIF jmenuje ČNB, která není vázána osobou navrhovanou investiční společností v podané žádosti
* Odměna
  + vyhláška ČNB č. 474/2013 Sb., o odměně likvidátora, nuceného správce a insolvenčního správce některých poskytovatelů služeb na kapitálovém trhu a o náhradě jejich hotových výdajů
* Hrazení nákladů likvidace a odměny
  + primárně z majetku investiční společnosti, pokud nepostačuje, vyplatí je stát
  + vyhláška č. 474/2013 Sb.
* Povinnost likvidátora jednat s odbornou péčí (x porušení je správní delikt/přestupek → sankce: pokuta do 10 mil. Kč – podnikající FO, do 5 mil. Kč – FO)

## INVESTIČNÍ FONDY

### *Investiční fondy*

· základní investiční i organizační jednotka

· **soubor jmění, soustředěný za účelem a v souvislosti se zákonem vymezeným způsobem kolektivního obhospodařování takového jmění**

### *Investiční fondy s právní osobností*

· OK, jež zákon pro tyto účely připouští: KS, SRO, SE, AS, družstvo (jen fond kvalifikovaných investorů), AS (i fond kolektivního investování)

### *Investiční fondy bez právní osobnosti*

· **(1) podílový fond**

o nemůže vlastnit majetek ani dlužit, nelze za něj vystupovat v právních vztazích, vlastním jménem na účet jmění ve fondu jednají obhospodařovatel či administrátor (investiční společnost)

o majetek v podílovém fondu soustředí administrátor na kapitálovém trhu emisí podílových listů; nabyvatelé těchto cenných papírů se stávají podílníky; majetek koncentrovaný ve fondu se stává zvláštním typem jejich společného vlastnictví

o podílníci nejsou dlužníci z dluhů ani za ně neručí, k uspokojení věřitele slouží majetek v podílovém fondu

o podílníci nenabývají účast v investiční společnosti, jsou jen smluvními partnery; může být svoláno shromáždění podílníků pro schválení důležitých změn dotýkajících se jejich práv

· **(2) svěřenský fond**

### *Otevřený investiční fond*

· s cenným papírem vydaným investorům je spojeno **právo na zpětný odkup výstavcem**

· bez právní osobnosti – otevřené podílové fondy

· s právní osobností – AS s proměnným ZK, družstvo

### *Uzavřený investiční fond*

· administrátoři vydávají cenné papíry, se kterými není spojeno právo zpětného odkupu výstavcem

· uzavřené podílové fondy, AS s fixním ZK, SE, SRO, KS.

### *Fondy kolektivního investování*

· soustředí **majetek od široké investorské veřejnosti**, zvláště neprofesionální; rigidita právní úpravy

· podílový fond nebo AS, uzavřené i otevřeně

· **standardní** – splňují požadavky směrnice UCITS IV, zápis do seznamu vedeného ČNB

· **speciální** – vymykají se požadavkům směrnice UCITS IV

### *Fondy kvalifikovaných investorů*

· soustředí **majetek od profesionálních investorů**; flexibilnější úprava – nižší potřeba ochrany

· podílový fond (otevřený/uzavřený), svěřenský fond, KS (běžná/investiční listy), SRO, AS (s proměnným/fixním ZK), SE, družstvo

### *Další druhy fondů* – fondy cenných papírů (akciové, dluhopisové, peněžního trhu, smíšené), fondy nemovitostní, fondy fondů aj.

## SUBJEKTY POSKYTUJÍCÍ INVESTIČNÍM FONDŮM SLUŽBY

· IF s právní osobností nemusí být zastoupené investiční společností, pak se jedná o **samosprávný investiční fond**

· **investiční společnost** může vykonávat činnost obhospodařovatele i administrátora, ale ČNB může udělit i licenci jen na jedno

· **obhospodařovatel** – správa majetku v IF včetně investování na jeho účet a řízení rizik s tím spojených

· **administrátor** – zajišťování neinvestiční správy fondu – vydávání a odkupování cenných papírů, rozdělování a vyplácení výnosů, vedení účetnictví a právní služby atd.

· **depozitář**

o musí jej mít každý IF, musí být oddělen od obhospodařovatele a administrátora

o kontrolní funkce, vedení účtů fondu, opatrování, úschově či evidenci věcí tvořící majetek fondu

**hlavní podpůrce (prime broker)** – zajišťování financování fondu a vypořádání obchodů na základě smlouvy s obhospodařovatelem

## ZVLÁŠTNÍ FORMY OBCHODNÍCH KORPORACÍ JAKO INVESTIČNÍ FONDY

##### Akciová společnost s proměnným základním kapitálem

· lze ji založit jen jako IF; povinný firemní dodatek „investiční fond s proměnným základním kapitálem

· výše ZK průběžně kolísá v závislosti na tom, kolik akcií se momentálně nachází v oběhu

· **zakladatelské akcie** – tvoří **zapisovaný ZK** (na ten se vztahuje ZOK)

· **investiční akcie** – tvoří **fondový kapitál** (nezapisuje se do obchodního rejstříku), společnost je od akcionářů kdykoliv zpětně odkupuje (pak zaniknou; otevřený fond), kusové; spojena další akcionářská práva, může být vyloučeno právo hlasovat

· podfondy – účetně a majetkově oddělené části jmění společnosti, samostatně obhospodařovány

· vnitřní struktura – pouze monistický systém [statutární ředitel (většinou investiční společnost), SR má výlučně kontrolní činnost]

##### Komanditní společnost na investiční listy

· jen jako IF, jiný předmět podnikání nebo činnosti mít nesmí

· podíly komanditistů vtěleny do cenných papírů – **investičních listů** (cenný papír na řad); **zákaz** vyloučení převoditelnosti

· povinný firemní dodatek „na investiční listy“

· jen jako fond kvalifikovaných investorů

· v případě samosprávného IF musí mít komplementář souhlas ČNB

· komplementářem nesamosprávného IF může být pouze PO se souhlasem ČNB

**komanditisté vůbec neručí za dluhy společnosti**, pouze jeden komplementář, vkladovou povinnost lze plnit jen v penězích

**PRAMENY PRÁVNÍ ÚPRAVY**

─ OZ ze „**závazků ze smluv o přepravě**“ rozlišuje tři typy přepravy:

- i) *přeprava osob*

- ii) *přeprava věcí*

- iii) *provoz dopravního prostředku*

─ přeprava osob/věcí však může být realizována i jinak  např. zasílatelství nebo nájem dopravního prostředku

─ **obecná** a převážně **dispozitivní** úprava + **univerzální** (bez ohledu na druh přepravy)

─ druhy přeprav: a) *silniční,* b) *letecká,* c) *železniční,* d) *vodní námořní,* e) *vodní vnitrozemská*

─ dílčí specifika jednotlivých druhů pak upraveny zvl. právními předpisy

─ prameny:

· **mezinárodní úprava –** např. *Úmluva CMR (o přepravní smlouvě v mez. silniční nákladní dopravě), Úmluva CVR (v mez. silniční přepravě cestujících a zavazadel), Úmluva o mezin. železniční přepravě,…*

· **evropské právo** (různá nařízení: o P@P cestujících v železniční přepravě, o právech cestujících v autobusové dopravě, o odpovědnosti leteckého dopravce v případě nehody, pravidla náhrad při odepření nástupu na palubu, zrušení, významné zpoždění letu)

· **národní úprava** – z. o silniční dopravě, z. o dráhách, z. o vnitrozemské plavbě, z. o civilním letectví, z. o námořní plavbě, z. o cenách (na jeho základě: výměr MF 01/2018, -seznam zboží s regulov. cenami-jízdné)

· **přepravní řády** – podzákonné předpisy (vyhláška/nařízení vlády); podrobné přepravní podmínky u druhů přepravy (jen 2: **pro veřejnou drážní a silniční osobní dopravu** & pro veřejnou drážní nákladní dopravu)

· **smluvní přepravní podmínky** – vydávané jednotlivými přepravci na základě zmocnění obsaženého v přepravních řádech (příp. jako součást smlouvy o přepravě)

**1. PŘEPRAVA OSOB**

─ strany smlouvy o přepravě osob: **dopravce** X **cestující**

─ **podstatné náležitosti:**

· *závazek dopravce přepravit cestujícího do místa určení*

· *závazek cestujícího zaplatit za tuto přepravu jízdné*

─ povinnosti dopravce vůči cestujícímu:

· **přepravit cestujícího** **včas**

─ OZ: pokud jde o **nepravidelnou přepravu osob**  právo na náhradu škody [6 měs.]

─ u pravidelné přepravy není p. na náhradu škody, může se domáhat přepravy nejbližším vhodným spojem, vrácení jízdného za neprojetý úsek cesty [lze uplatnit do 6 měsíců]

· **pečovat o bezpečnost a pohodlí cestujícího**  povinnost počínat si tak, aby cestujícímu nevznikla 1) jakákoliv újma na jeho životě či zdraví či věcech/zavazadlech, co má u sebe  posuzuje se jako:

─ ad 1) náhrada škody způsobená provozem dopravního prostředku (§ 2554/1)

· **pečovat řádně o zavazadla cestujícího**  u těch přepravovaných odděleně se posuzuje jako:

─ ad 2) náhrada škody při přepravě věci (§ 2554/2)

─ zavazadla přepravovaná:

─ společně s cestujícím (pod jeho osobním dohledem): *ruční zavazadla* + *spoluzavazadla*

─ odděleně od cestujícího (bez bezprostředního dohledu): *cestovní zavazadla*

**2. PŘEPRAVA VĚCI**

─ jednotný charakter právní úpravy: podnikatelská přeprava nákladu (zboží) + přeprava věci, které je obvyklá spíše pro nepodnikatelské vztahy

─ strany smlouvy o přepravě věci: **dopravce** X **odesílatel** (v nákladní dopravě: **dopravce** X **přepravce**)

─ **podstatné náležitosti:**

· *závazek dopravce přepravit věc jako zásilku z místa odeslání do místa určení*

· *závazek odesílatele zaplatit dopravci přepravné*

·  + *identifikace věci a místa odeslání a určení*

─ další obvyklé náležitosti: určení dodací lhůty, výše přepravného, identifikace příjemce,…

─ nevyžaduje se písemná forma

─ konsensuální charakter  tj. nemusí dojít k převzetí zásilky, k uzavření smlouvy stačí závazek

─ ↪ **X** přepravní řád pro veř. nádražní dopravu  pojímá ji jako smlouvu **reálnou** (uzavřena převzetím zásilky)

─ povinnosti dopravce přepravit zásilku:

· **s** **odbornou péčí** (aby nebyla poškozena, nedošlo k újmě 3. osob /škodě na majetku)

· **do** **místa** **určení**

· **v** **ujednané době** (nebyla-li, pak bez zbytečného odkladu)

─ povinnosti odesílatele:

· poskytnout správné údaje o obsahu zásilky a její povaze, resp. identifikovat příjemce zásilky

· zaplatit dopravci přepravné (není-li > obvyklé v době uzavření smlouvy vzhledem k závazku)

─ P@P příjemce zásilky:

· **nabývá právo** ze smlouvy o přepravě, aniž by byl smluvní stranou, musí ale splnit podmínky:

─ být identifikován ve smlouvě a uplatnit práva k zásilce

─ odesílatel nesmí využít svého dispozičního práva k zásilce (např. přikáže přerušení přepravy)

· **zákonným ručitelem** za pohledávky dopravce vůči odesílateli od momentu převzetí zásilky

─ **prosté potvrzení** o objednání přepravy (§ 2556) **X náložní list** (§ 2572 an.)

─ v mezin. přepravě se prosté potvrzení obvykle označuje jako „nákladní list“ či „přepravní doklad“

─ **náložný list** – **CP**, v němž je inkorporováno právo na vydání zásilky, může nahradit prosté potvrzení

↪ u vodní přepravy se nepoužívá „nákladní list“, ale vždy cenný papír

↪ **konosament** (bill of lading) – CP, právo na vydání zásilky přepravované *po moři*

─ **odpovědnost dopravce za škodu na zásilce**

─  odpovědnost **objektivní**, nepřihlíží se k zavinění dopravce důkazní břemeno nese odesílatel/příjemce (právo na náhradu škody je třeba notifikovat **do 6 měsíců** ode dne převzetí či sjednaného doručení)

─ ↪ dopravce se může liberovat, pouze prokáže-li, že:

- *dopravce nemohl škodu odvrátit, ani při vynaložení odborné péče*

- *škodu na zásilce způsobil odesílatel, příjemce nebo vlastník zásilky*

- *škodu způsobila vada či přirozená povaha zásilky*

- *škodu způsobil vadný obal zásilky, a to v případě, že dopravce na vadnost obalu odesílatele upozornil*

─ **přeprava věci X zasílatelství:** dopravce se zavazuje přepravit věc X zasílatel se zavazuje obstarat přepravu věci

**3. PROVOZ DOPRAVNÍHO PROSTŘEDKU (charteru)**

─ smlouva může být **uzavřena jen ve vazbě na přepravu nákladu** (vyloučena pro přepravu osob)

─ rozdíl od smlouvy o přepravě věci? tam je hlavní důraz kladen na **ochranu nákladu** a péči o něj

**X** tady se klade důraz na **zajištění řádného dopravního prostředku** – jsou si ale podobné >

─ jestliže provozce přejímá náklad k přepravě > použije se pro P@P přiměřeně úprava smlouvy o přepravě věci

─ rozlišujeme tzv. **time charter** a **trip charter**

- a) **time charter** – důraz na způsobilost dopr. prostředku uskutečnit dané cesty ve stanovené době

- b) **trip charter** – důraz na samotné vykonání cest, které jsou předem ve smlouvě dohodnuty

─ strany smlouvy: **provozce** X **objednatel**

─ **podstatné náležitosti:**

· *závazek provozce přepravit náklad určený objednatelem a k tomu účelu vykonat alespoň jednu předem určenou cestu nebo vykonat ve smluvené době větší počet cest*

· *závazek objednatele zaplatit provozci odměnu*

·  + *identifikace dopr. prostředku (druhově), min. 1 cesty (trip charter), smluvené doby (time charter)*

─ povinnosti provozce:

· **péče o dopravní prostředek** (způsobilost, použitelnost, opatřit způsobilou posádku, pohonné hmoty)