1. Pojem, povaha, předmět, systém a prameny obchodního práva

**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)

**2) SYSTÉM ObP**

* **obecná část** ObP
  + **úprava podnikatelských subjektů** (jejich právního postavení, sídla, jednání, zastupování včetně prokury) a podmínky podnikání
  + **otázky majetkového režimu** (úprava závodu, odštěpný a rodinný závod, organizační složky)
    - otázky průmyslového vlastnictví, právo nekalé soutěže
  + **obchodní obligační právo** (ustanovení o uzavírání smluv, změny a zánik závazků,…)
* **zvláštní část** ObP
  + úprava smluvních typů uzavíraných výlučně podnikateli
  + spadá sem také **úprava obchodních korporací**

**3) PRAMENY ObP**

* kodifikace soukromého práva v roce 2012 přinesla základní změnu struktury formálních pramenů ObP
* historie a vývoj pramenů ObP:
  + 1) *obchodní zákoník z r. 1863*
  + 2) v období komunismu obchodní zákoník 1863 zrušen občanským zákoníkem 1950 a obchodní právo bylo nahrazeno právem hospodářským upraveno *hospodářským zákoníkem 1964*
  + 3) *obchodní zákoník 1991*
  + 4) *OZ (89/2012)* a *ZOK (90/2012)*
* základním vnitrostátním pramenem ObP je tedy **občanský zákoník (OZ)** – obsahuje def. podnikatele, úpravu jeho jednání, firemního práva, sídla podnikatele a další úpravy, **které jsou základem obecné části ObP** + odchylná úprava závazkového práva, dále v OZ cenné papíry, vymezení závodu a pobočky,
* úprava obch. korporací (vznik, založení a vnitřní poměry) upravuje **zákon o obchodních korporacích (ZOK)**
* dále ObP upraveno dalšími zákony:
  + OK: *zákon o přeměnách obch. společností a družstev* & *zákon o nabídkách převzetí*
  + *zákon o ČNB, zákon o bankách, zákon o státním podniku, zákon o pojišťovnictví* 🡪 upravují právní postavení podnikatelů se speciálním předmětem podnikání
  + *zákon o podnikání na kapitálovém trhu; zákon o živnostenském podnikání* – veřejnoprávní ingerence do podmínek podnikání a v důsledku toho i do ObP 🡪 právo podnikat (čl. 26 LZPS)
  + *zákon o veřejných rejstřících PO a FO*🡪 součástí i úprava **OR** = veřejný rejstřík, do něhož se povinně zapisují podnikající FO splňující zákonná kritéria a další osoby, jimž povinnost stanoví zákon
  + dále zákony jako *zákon o ochraně hospodářské soutěže, zákon o účetnictví, insolvenční zákon (o úpadku a způsobu jeho řešení), zákon o ochraně spotřebitele a další*
* dále jsou prameny ObP i **podzákonné právní předpisy** nebo **právní zásady (principy)**🡪 tradiční principy soukromého práva, jejichž příkladný výčet obsahuje OZ; dále principy formulované judikaturou obecných soudů; dále specializované obch. principy 🡪 *zásada profesionality a odborné péče, zásada poctivého obchodního styku, zákaz zneužití hlasovacích práv k újmě OK, zásada „kdo volí, odvolává“, zásada rovného zacházení se všemi akcionáři atd.*
* pro ObP jsou dále neméně důležité i **obchodní zvyklosti**
  + = *pravidla ustálená obchodní praxí*, která jsou podnikateli uplatňována a respektována všeobecně v obchodě, v některém obchodním odvětví či pouze mezi konkrétními smluvními stranami
  + samy o sobě nejsou pramenem práva – normativní funkci mají díky normě obsažené v  **§ 558 (2) OZ:**
    - v právním styku podnikatelů se přihlíží k obch. zvyklostem zachovávaným obecně, anebo v daném odvětví, ledaže to vyloučí ujednání stran nebo zákon
    - **obchodní zvyklosti mají přednost před ustanovením zákona, jež nemá donucující účinky**; jinak se může podnikatel obch. zvyklosti dovolat, prokáže-li, že ji druhá strana musela znát a s postupem podle ní byla srozuměna
* v neposlední řadě je ObP dotvářeno **judikaturou** – jak naše soudy vyššího stupně, tak i evropská judikatura
* prameny ObP EU
  + ↑ stupeň evropeizace 🡪 p. spotřebitelské, soutěžní, průmyslového vlastnictví, právo OK a akciové
  + princip přednosti + povinnosti eurokonformního výkladu (možnost předběžné otázky)
  + pro ObP mají význam četné směrnice, nařízení, ale i primární právo EU (zákl. úprava hosp. soutěže, státní podpory, volný pohyb osob, zboží a kapitálu🡪**SFEU**) + judikatura ESD, která se odvíjí od těchto základních pramenů
  + přímo aplikovatelná nařízení se týkají především hosp. soutěže, průmyslového vlastnictví, ale i unijních forem OK (EHZS, EDS)
  + směrnice, které vyžadují transpozici do českého práva jsou velmi početné zejména v oblasti spotřebitelského práva, dále v oblasti práva obch. společností a zejména pro akciové 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