**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)