## **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