**OBCHODNÍ PRÁVO III.**

**OTÁZKY skupina A – 2017/2018**

**1. POVAHA, STRUKTURA A FUNKCE ObP, ČESKÉ A EVROPSKÉ PRAMENY ObP**

**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 – Občanský zákoník
  + **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 – Zákon o obchodních korporacích**

**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

**2. PODNIKATEL (POJEM, POSTAVENÍ, JMÉNO A SÍDLO)**

**1) POJEM A POSTAVENÍ PODNIKATELE**

* tradičně se subjekty ObP označovaly jako „obchodníci, kupci“ 🡪 vždy **šlo o profesionály (odborníky) v určité oblasti**, a proto se na ně kladly jiné (přísnější požadavky) než na ostatní subjekty soukromého práva
* pojem podnikatel podle ObchZ:
  + podnikatelem podle ObchZ: FO/PO zapsaná v OR (nahrazení pojmu „obchodník“ z ObchZ  z r. 1863 a „podnikatel“ (jen jako FO) z r. 1990)
  + FO/PO podnikající na základě živnostenského oprávnění (nebo jiného podnikatelského oprávnění – tj. patřila sem i svobodná povolání, potřebovala-li oprávnění)
  + také osoba provozující zemědělskou výrobu a zapsaná do evidence podle zvláštního předpisu
  + nebylo-li k podnikatelské činnosti nutné oprávnění 🡪 nešlo se o podnikání (př. malíři, spisovatelé, zpěváci atp.)
* **pojem podnikatel podle OZ a ZOK:**
  + opustil pojetí podnikatele jako osoby, která má příslušné veřejnoprávní oprávnění a rozšiřuje pojem podnikatele na **všechny osoby, které fakticky podnikají**, a to bez ohledu na jejich věk a schopnosti
  + (§ 5(2) nelze proti vůli dotčené (chráněné) strany zpochybnit povahu nebo platnost PJ jen proto, že ten, kdo jednal, neměl k činnosti oprávnění nebo mu byla zakázána
  + **definice** **§ 420 (1) OZ** – pomocí znaků činnosti (znaků podnikání)
* **vykonává výdělečnou činnost** – *je vykonávána za úplatu, má být zdrojem příjmu*
* **samostatně** – *sám, podle své úvahy, vylučuje např. závislou práci*
* **na vlastní účet a odpovědnost** – *daná osoba nese rizika vyplývající z provozované činnosti*
* **živnostenským nebo obdobným způsobem** – *spory o výklad (existence VP oprávnění X výkon činností v ŽivZ či jiných předpisech i bez oprávnění X nabízení zboží a služeb 3. osobám)*
* **se záměrem činit tak** **soustavně** – *musí být úmysl činnost opakovat*
* **za účelem dosažení zisku** – *ziskem (prospěchem) je třeba rozumět kladný hosp. výsledek*
* není podstatné, zda je pro osobu podnikání hlavním či vedlejším předmětem činnosti 🡪 jako podnikatel vystupuje v takových SP vztazích, které se týkají její podnikatelské činnosti (v ostatních jako běžná osoba)
* **důležitá je objektivní pozice určité osoby jako podnikatele**, nikoli jestli je tento stav znám i druhé straně
* **plnoprávní podnikatelé**
  + a) fikce podnikatele pro osoby zapsané v OR - § 421 (1)
  + b) vyvratitelná právní domněnka pro osoby, které mají živnostenské nebo jiné oprávnění - § 421 (2)
* **neplnoprávní podnikatelé**
  + fikce podnikatele jen pro určité účely (ochrana spotřebitele a opožděné platby v obchodních transakcích - § 1963) vůči profesionálům, s nimiž jsou spotřebitelé fakticky v nerovném postavení
  + a) každá osoba, která uzavírá smlouvou související s vlastní obchodní nebo výrobní činností (i když této osobě chybí jeden ze znaků podnikání)
  + b) osoba, která uzavírá smlouvy při samostatném výkonu svého povolání (např. advokáti, lékaři) – *problematické zařazení, splňují totiž současně znaky podnikání dle § 420 (1)*
  + c) osoba jednající jménem nebo na účet podnikatele (sem ale nepatří zaměstnanci nebo jiní zástupci, jejichž jednání podnikatele přímo zavazuje; může jít tedy akorát o osoby-nepodnikatele, kt. jednají jménem podnikatele neoprávněně a jsou pak samy z PJ zavázány)

**2) JMÉNO PODNIKATELE**

* jméno podnikatele = identifikační znak podnikatele – **funkce rozlišovací**

= ***označení, pod kterým podnikatel vystupuje v právních vztazích*** *(právně jedná)*

* jméno podnikatele zapsaného do OR = **obchodní firma**
* jména ostatních podnikatelů, co nejsou v OR (FO/PO)
* **obchodní firma**
* objektivní firemní právo = právem stanovená pravidla pro tvorbu firmy
* subjektivní firemní právo = výlučné právo na užívání obchodní firmy v právním styku a na jeho ochranu
* **firemní povinnost** – ze subjektivního firemního práva plyne povinnost podnikatele vystupovat v právních vztazích pod obchodní firmou (ne pod svým jménem, pokud se liší - to se v praxi může stát jen u FO, u PO bude její název a firma totožné) – OZ ji ale výslovně neupravuje, za porušení není sankce, jen se vyvozuje
* obchodní firma je i nehmotným statkem, má vlastní hodnotu a je předmětem vlastnického práva

3 druhy firem:

1. **osobní** – je-li součástí firmy FO min. její příjmení, u PO jméno jejího společníka či člena; není povinné

(PO ale musí mít ke jménu člověka zvl. vztah – člen, společník, zakladatel, rozvíjí myšlenky urč. člověka – nutný souhlas té osoby či jejího p. nástupce – lze jej odvolat, nelze-li spravedlivě požadovat, aby bylo dále používáno)

1. **věcná** – vychází-li z označení předmětu podnikání nebo činnosti, není dnes povinné (jen u některých osob – např. *banka, pojišťovna*) (dříve to bylo povinné pro a.s., s.r.o., družstva)
2. **fantazijní** – nemá původ ve jménu podnikatele, společníka či člena a ani není odvozena z předmětu podnikání (např. *Fenix, a.s.*)

* může být i **smíšená** – kombinuje prvky osobní a věcné firmy (*Jan Novák, pekařství*)
* struktura firmy: – **kmen** (= jádro firmy), je-li víceslovný (*ČEZ Distribuce, a.s*.), rozlišujeme silný (dominantní)

[*ČEZ*] a slabý (nepodstatný) prvek [*Distribuce*]

– **firemní dodatek** (může být povinný – např. *a.s., s.r.o.,* *v likvidaci*)

* **nová firma** (nově vytvořené jméno podnikatele) X **stará firma** (firma převzatá + nástupnický dodatek)
* **podnikatel nezapsaný v OR** jedná pod svým jménem – FO = jméno a příjmení, příp. další jména (§ 77),

PO = její název (např. ,spolky, fundace, ústavy) 🡪 název PO – *nezaměnitelnost a zákaz klamavosti* (§ 132)

**zásady firemního práva**

* používají se subsidiárně ustanovení o názvu PO nebo jménu FO; omezení zásadou dobrých mravů

1. **zásada jednotnosti firmy** – podnikatel může mít pouze 1 firmu (jinými slovy: osoba může mít jen jedno jméno/název) > nelze, aby měl více jmen (firem) pro jednotlivé závody s různými předměty podnikání

- nelze kombinovat zkratku a úplné znění nebo různé znění v jiných jazyk. verzích

1. **zásada nezaměnitelnosti firmy** (výlučnosti)
   * + nemohou existovat dvě zcela shodné firmy či tak podobné, že by byly zaměnitelné
     + posuzuje se podle dojmu průměrného zákazníka
     + sám rozdílný dodatek označující právní formu není způsobilý odlišit firmy podnikatelů
     + mírnější pro firmy v koncernu – možnost rozlišujícího dodatku – ČEZ Distribuce, a.s., ČEZ Energo, s.r.o.
     + nezaměnitelnost přezkoumává rejstříkový soud nebo notář při zápisu firmy do OR
2. **zásada neklamavosti firmy**
   * + požadavek na pravdivost firmy – nesmí vyvolat klamavý dojem o totožnosti osoby, její povaze, povaze činnosti (např. musí být zřejmé, že se jedná o FO: „*Nakladatelství Polygon* *pana Nováka*“), u PO musí být uvedena právní forma (akciová společnost či a.s.), u staré firmy nástupnický dodatek
3. **zásada priority firmy**
   * + ochrana práv k firmě náleží tomu, kdo firmu použil poprvé (§ 423 (2) OZ) – není jednota názorů, zda se jedná o faktické použití nebo zápis do OR + *rezervace firmy OK na 1 měsíc dle zákona o VR*

**nabytí firmy od právního předchůdce**

* lze převést firmu jako samostatný předmět prům. vlastnictví bez souč. převodu závodu či části (za ObchZ ne)
* OZ nespecifikuje, jakým způsobem lze firmu převést, předpoklad: **převodce současně změní firmu**
* v případě smrti podnikatele je firma předmětem dědictví
* nabude-li firmu právní nástupce, musí být firma doplněna dodatkem, např. „nástupce“, „dědic“ - § 427 (1)
* při přeměně PO může firma přejít jen na jednoho p. nástupce (např. při rozdělení štěpením) a to s jeho souhlasem (souhlas předchůdce se nevyžaduje), bude-li mít jinou p. formu, je třeba změnit dodatek

**ochrana jména podnikatele**

* = *soubor právních nástrojů, kt. má podnikatel k dispozici před neoprávněnými zásahy jiných osob do práv k jeho jménu*
* **ochrana relativní** – směřuje pouze proti tomu, kdo se s dotčeným podnikatelem v hosp. styku a poruší ve vztahu k němu dobré mravy soutěže 🡪*pravidla upravující nekalou soutěž* (klamavá reklama, nepřípustná srovnávací reklama apod.); relativní ochrana i pro dodatky podnikatele nezapsaného v OR
  + - * *zdržovací nárok* – aby se rušitel protiprávního zásahu zdržel
      * *odstraňovací nárok* – aby rušitel odstranil závadný stav
      * náhrada škody, přiměřené zadostiučinění a vydání bezdůvodného obohacení
      * zdržovací a odstraňovací nárok nepodléhá promlčení, ale plynutím času se oslabuje
* **ochrana absolutní** – směřuje proti komukoliv, proti každému i jen hrozícímu protiprávnímu zásahu

🡪 stejné nároky jako u relativní

**3) SÍDLO PODNIKATELE**

* jedná se o 2. nejdůležitější identifikační znak – důležité i pro určování příslušnosti OVM, soudu atp.
* = *prostor, ve kterém podnikatel reálně provozuje podnikatelskou činnost či odkud je jeho podnikatelská činnost řízena (****sídlo skutečné****),* nebo *jakýkoli prostor označený podnikatelem jako jeho sídlo, i když není jeho skutečným sídlem (****sídlo formální, statutární****)*
* OZ rozlišuje sídlo podnikatele zapsaného v OR a sídlo nezapsaného podnikatele
* sídlo podnikatele ve VR musí být v prostorách, ke kterým má podnikatel **relevantní právní titul** (§ 14 ZVR)
* u PO může být v zakladatelském p. jednání jen název obce, ale ve VR pak vždy celá adresa sídla
* podnikatel-FO, který není v OR: jeho sídlem je místo, kde má hlavní závod, nemá-li ho > jeho bydliště (bydlištěm je místo, kde se podnikatel zdržuje s úmyslem žít tam trvale)
* pokud sídlo/bydliště podnikatele není jeho skutečné sídlo/bydliště, může se každý dovolat i toho skutečného
* zahraniční osoba může do ČR přemístit sídlo, ale musí zvolit p. formu české PO, bude se řídit českým právem, nelze u OK v likvidaci, insolvenci (platí obdobně i pro české osoby, umožňuje-li to p. řád státu, kam přemisťují)

**3. JEDNÁNÍ (ZA) PODNIKATELE**

**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:
  1. **přímé zastoupení** –zástupce jedná jménem a na účet zastoupeného
  2. **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

1. **smluvní** – typicky *smlouva příkazní* (můžou však být i jiné typy smluv) 🡪*zmocněnec*

– **prokura** – zvláštní druh smluvního zastoupení

1. **ze zákona** – založeno přímo na základě zákona (např. statutární orgán zastupuje PO)
2. 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) – například nepřikázané jednatelství?
    - 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

**4. OBCHODNÍ ZÁVOD, RODINNÝ ZÁVOD, KONCERNOVÝ ZÁVOD, PODNIK VE SMYSLU ЕVROPSKÉHO PRÁVA**

**1. OBCHODNÍ ZÁVOD**

* § 502 OZ: „obchodní závod“ = **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**
* „podnik“ X součástí závodu je veškeré **jmění** (obchodní *majetek*, ale i *dluhy* vzniklé v souvislosti s podnikáním) > problematické: definice závodu přesahuje rámec věci v právním smyslu (= „vše, co je rozdílné od osoby a slouží potřebě lidí“ X dluh definici věci nenaplňuje)
* ze systematiky OZ je zřejmé, že je závod považován za věc 🡪 vyvozuje se, že jde o **věc hromadnou** (§ 501 OZ)
* závod = soubor jednotlivých věcí, movitých i nemovitých; hmotných i nehmotných (významná je klientela vázaná na závod, skutečnosti tvořící obchodní tajemství aj.)
* 🡪 **věc hromadná**, ale zvláštní: funkční ucelenost a vazba na vlastníka, který jednotlivé složky spojuje svými podnikatelskými záměry 🡪 půjde stále o týž závod, i když se jednotlivé součásti budou měnit; jeho součástí se automaticky stávají všechny jednotliviny, co slouží jeho účelu, není třeba o začlenění výslovně rozhodnout
* závod není subjektem, ale **předmětem** právních vztahů🡪 **obchodovatelná** **věc** (koupě, směna, darování, vklad do zákl. kapitálu OK, lze ho zastavit, propachtovat + nepojmenované smlouvy)
* vlastnost: **univerzalita** = při nakládání se závodem dochází *uno actu* bez dalšího k převodu smluv, resp. nabytí pohledávek, které jsou součástí závodu, a přechodu dluhů vzniklých vytvářením závodu a jeho provozoven
* tím však dochází k zásahu do poměrů věřitelů 🡪 kompenzováno především *1. speciální informační povinností stran smlouvy; 2. institut zákonného ručení za dluhy, které přešly na druhou smluvní stranu nebo 3. právo věřitele domáhat se, aby soud rozhodl, že dispozice se závodem je vůči němu neúčinná*
* závod také může změnit vlastníka v důsledku přechodu závodu – **děděním** (smrt vlastníka závodu) či **přeměnou** (zánik PO s právním nástupcem)
* podnikatel může mít více obchodních závodů (vyplývá to z práva udělit prokuru pro některý ze závodů), všechny ale bude provozovat pod jednou obchodní firmou (je-li v OR) či vlastním jménem
* závod je **funkčně, organizačně i účetně kompaktní celek**, avšak podnikatel může závod rozdělit na více či méně organizačně samostatné části

↪ zákonem pojmenovanou částí závodu je **pobočka, odštěpný závod a provozovna** (nepojmenovaná: provoz)

* + a) **pobočka**
    - = *část závodu, která vykazuje hospodářskou a funkční samostatnost* [objektivní kritérium] *a o které podnikatel rozhodl* [subjektivní kritérium]*, že bude pobočka* (§ 503/1)
  + 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)
  + c) **provozovna**
    - = OZ nedefinuje; *prostor, v němž podnikatel uskutečňuje svoji podnikatelskou činnost*
    - adresu provozovny – část závodu; nelze ztotožňovat se sídlem podnikatele
* **samostatná organizační složka závodu**
  + stejný právní režim pro dispozici jako pro závod + platí také princip univerzality
  + podmínkou samostatnosti není zápis do OR (i nezapsaná pobočka), ale typicky půjde o odštěpný závod
  + dle NS – podstatné pro samostatnou org. složku závodu je **samostatné (oddělené) účetnictví**
* **podstatná část závodu**
  + speciální právní režim pro dispozici s „podstatnou částí“ závodu 🡪*taková část, jejíž převod či zastavení by znamenalo podstatnou změnu dosavadní struktury závodu nebo podstatnou změnu v předmětu podnikání obchodní korporace*🡪 schválení VH a.s./s.r.o. či členskou schůzí družstva

**2. RODINNÝ ZÁVOD**

* = *takový závod, ve kterém společně pracují manželé nebo alespoň s jedním z manželů i jeho příbuzní až do 3. stupně nebo osoby s manžely sešvagřené až do 2. stupně a který je ve vlastnictví některé z těchto osob*
* úprava rodinného závodu je součástí rodinného práva (druhá část OZ)
* právní režim rodinného závodu se uplatní pouze, pokud P@P zúčastněných členů rodiny nejsou upraveny společenskou (nebo jinou) smlouvou🡪**úprava** **je podpůrná,** jen pro případy, kdy **P@P zúčastněných členů rodiny nejsou upraveny smlouvou,** tj. když se členové rodiny podílejí na provozu *fakticky*
* jde-li o manžele, použije se přednostně úprava manželského majetkového práva
* zásada – členové rodiny se **na výsledcích** provozu závodu **podílejí poměrně podle svého přínosu**
* o použití výnosů rodinného závodu a dalších otázkách **rozhodují zúčastnění členové rodiny většinou hlasů**
* účastenství lze převést jen s jednomyslným souhlasem členů a na zákonem vymezený okruh členů rodiny
* platí zde **předkupní právo** jednotlivých zúčastněných členů rodiny

**3. KONCERNOVÝ ZÁVOD**

* = *závody řízené osoby a řídící osoby* (**§ 80 ZOK**)
* řízená osoba (tj. vlastník řízeného koncernového závodu) = jen obchodní korporace
* řídící osoba (tj. vlastník koncernového závodu) = jak OK, tak jiná PO/podnikající FO
* vztahuje se na něj obecná charakteristika obchodního závodu
* koncernovou dimenzi nabývá běžný závod začleněním do rámce jednotného řízení
* Je-li řídící osoba podnikatelem, pak i její závod (nejen ten řízený) bude koncernovým závodem > vytváří dohromady jednu funkční jednotku = koncernový závod
* Jedná se o jednu nebo více osob podrobené řízením jiné osobě

**4. PODNIK VE SMYSLU EVROPSKÉHO PRÁVA**

* „podnik“ je termín práva EU, proto NOZ termín z ObchZ opustil a zavedl obchodní závod
* evropské právo pojem podnik nedefinuje 🡪 obtížné vzhledem k rozdílnostem v právních systémech ČS
* EP ponechává jeho vymezení na judikatuře ESD a Komisi🡪 více pružné, lze postupem času měnit a upravovat
  + definice dle judikatury ESD – *podnik je* ***ekonomická entita****, která spočívá na jednotné organizaci osobních, materiálních a imateriálních prvků,* ***sledující trvale určený ekonomický cíl*** (Demsjo AB)🡪 hlavní akcent na **autonomní** **ekonomickou činnost** + není důležitá právní povaha (PO/FO)🡪 podnikem může být i entita bez právní subjektivity (např. koncern, asociace PO/FO)
* shrnutí 🡪 EP chápe podnik spíše v ekonomickém smyslu, z hlediska jeho funkce

**5. PODMÍNKY PODNIKÁNÍ, PODNIKÁNÍ ZAHRANIČNÍCH OSOB**

**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*

**3) 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)

**6. OBCHODNÍ A 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

**7. ÚČETNICTVÍ PODNIKATELE**

**1a. POJEM ÚČETNICTVÍ**

* účetnictví podnikatele = **metoda evidence ekonomické činnosti podnikatele**, obraz o stavu aktiv a pasiv
* **vnitřní funkce:** poskytuje evidenční a informační systém pro samotného podnikatele
* **vnější funkce:** výstupy z účetnictví umožňují třetím osobám porovnávat hosp. výsledky jednotlivých podnikatelů + významný zdroj informací pro obchodní partnery + informace pro stát a státní orgány
* za účelem srovnatelnosti 🡪 stanovena jednotná pravidla pro vedení 🡪**účetnictví podnikatelů je upraveno obecně závaznými předpisy** (stanoví způsob vedení, rozsah zveřejnění)
* kontrola (vnější a vnitřní); u větších podniků: přezkum účetní závěrky **auditorem** (vypracuje zprávu)

**1b. PRAMENY**

* **Mezinárodní účetní standardy** [IAS](vypracoval Výbor pro MÚS 🡪 2001 Rada pro MÚS) > nové standardy🡪
* **Mezinárodní standardy pro účetní výkaznictví** [IFRS]
* EU: vysoký stupeň harmonizace (kvůli jednotnému trhu) – 1. úprava ohledně účetních závěrekuž v r. 1968
* směrnice o **ročních a konsolidovaných účetních závěrkách** některých forem podniků (2013/34/EU)
* směrnice o **povinném auditu** ročních a konsolidovaných účetních závěrek (2006/43/ES)
* **nařízení** o **uplatňování Mezinárodních účetních standardů** – úprava účetních závěrek kótovaných společností
* patří sem jak IAS, tak IFRS a budoucí standardy, které vydá nebo schválí Rada pro MÚS
* [kótované společnosti = ty, jejichž CP jsou obchodovatelné na některém z regulovaných trhů států EU]
* ČR:
* **zákon o účetnictví** (upravuje účetnictví všech subjektů (tzv. **účetní jednotky**) povinných vést účetnictví)
* **České účetní standardy** – povinnost podnikatelů je dodržovat, pokud nedodržují MÚS (IAS/IFRS)
* vydává MF a stanoví v nich bližší popis metod a postupů účtování
* cíl: dosažení souladu při používání účetních metod a zajištění srovnatelnosti účetních závěrek
* účetní jednotky se od nich mohou odchýlit, pouze zajistí-li věrný a poctivý obraz o předmětu účetnictví
* pokud podnikatel používá ČÚS 🡪**domněnka věrnosti a poctivosti** jeho účetnictví
* povinnost používat ČÚS mají organizační složky státu, státní fondy, ÚSC aj.
* X kótované společnosti povinně používají **Mezinárodní účetní standardy** (podle EU), ostatní mají volbu

**2. POVINNOST PODNIKATELŮ VÉST ÚČETNICTVÍ**

* povinnost vést účetnictví vyplývá z veřejného práva 🡪**§ 1 zákona o účetnictví**
* ↪ OZ § 119 také stanovuje „povinnost vést spolehlivé záznamy o majetkových poměrech PO“
* povinnost vést účetnictví (§ 1(2) z. o úč.) mají ze zákona **jen někteří** podnikatelé:
* české PO (všechny!)
* zahraniční PO, pokud podnikají na území ČR
* FO-podnikatelé zapsaní v OR
* FO-podnikatelé s obratem přes 25 mil. Kć
* FO-podnikatelé sdružení ve společnosti (§ 2716 an. OZ) a min. 1 z nich je povinen vést účetnictví
* FO, o kterých to stanoví zvláštní zákon
* FO-podnikatelé, kteří se k tomu dobrovolně rozhodnou
* ostatní podnikatelé musí vést:
* ti, co neuplatňují výdajové paušály: **daňovou evidenci** (ke stanovení daň. základu a daně z příjmu)
* ti, co uplatňují výdajové paušály: **záznamy o příjmech a evidenci pohledávek**

**účetní soustavy:**

a) **jednoduché účetnictví**

* zachycují se pouze pohyby peněz v peněžním deníku – příjmy a výdaje
* smí ho vést např. spolky, odbory, církve a náboženské společnosti apod. (podmínka: nesmí být plátci DPH / příjmy za posl. období nepřesáhly 3 mil. / hodnota majetku nepřesahuje 3 mil.)

b) **podvojné účetnictví** v plném nebo zjednodušeném rozsahu

* každý účetní případ zaznamenáván na 2 účtech – na straně „má dáti“ a „dal“🡪 náklady a výnosy
* kategorie podnikatelů v podvojném účetnictví (podle aktiv, čistého obratu a počtu zaměstnanců):

a) **mikro** účetní jednotka (ÚJ)

b) **malá** ÚJ (a+b mohou vést za urč. podmínek účetnictví ve zjednodušeném rozsahu)

c) **střední** ÚJ

d) **velká** ÚJ (+ podnikatel, kt. je subjekt veř. zájmu *nebo:* vybranou účetní jednotkou)

* **subjekt veřejného zájmu**🡪 kótovaná společnost, banka nebo spořitelní a úvěrní družstvo, pojišťovna, zajišťovna, penzijní společnost, zdravotní pojišťovna 🡪 musí jít současně o podnikatele se sídlem v ČR
* **vybraná účetní jednotka** 🡪určuje je MF, jde o: ÚSC, dobrovolné svazky obcí, státní fondy, organ. složky státu

**3. ROZSAH VEDENÍ ÚČETNICTVÍ**

* podle **předmětu** účetnictví a **doby**, po kterou existuje povinnost účetnictví vést
* skutečnosti, které jsou předmětem: **účetní případy** 🡪 zaznamenávají se v účetních knihách +

+ dokládají se **účetními doklady:** musí obsahovat stanovené náležitosti (§ 11 zák. o účetnictví)

* povinnost vést úč. v českém jazyce a v české měně (zákon může stanovit povinnost použít i cizí měnu)
* **jednoduché účetnictví:** evidují sevýdaje a příjmy, majetek a závazky
* účetní knihy: peněžní deník, kniha pohledávek a kniha závazků, pomocné knihy o ostat. složkách majetku
* musí sestavovat přehledy (o majetku a závazcích, o příjmech a výdajích – do 6 měs. po konci úč. období)
* **podvojné účetnictví:** účtují podvojnými zápisy o stavu a pohybu majetku a jiných aktiv, závazků včetně dluhů a jiných pasiv, dále o nákladech a výnosech a o výsledku hospodaření
* účetní knihy: deník, hlavní kniha, knihy analytických účtů, knihy podrozvahových účtů
* povinnost sestavovat **účetní závěrku**, příp. i vyhotovovat výroční zprávu a zveřejňovat je
* ve zjednodušeném rozsahu smí vést: příspěvková organizace (z rozhodnutí zřizovatele), malá ÚJ nebo mikro ÚJ (nemusí-li ji prověřovat auditor), spolek, církev, nadační fond, SVJ, bytové/soc. družstvo,…
* **doba vedení účetnictví:**
* zákon stanoví dobu v závislosti na právním důvodu, pro který jsou podnikatelé povinni vést účetnictví
* české PO-podnikatelé: jsou povinni vést účetnictví od vzniku až do zániku
* zahraniční PO-podnikatelé – jsou povinni vést ode dne zahájení činnosti v ČR až do ukončení
* FO-podnikatel zapsaný v OR – ode dne zápisu až do doby výmazu z OR
* obecně: vést účetnictví min. 5 let po sobě jdoucích účetních období (ledaže ukončí činnost)
* **účetní období** = doba nepřetržitě po sobě jdoucích 12 měsíců
* ↪ když se kryje s kalendářním rokem = „**běžné účetní období**“, když se nekryje: „**hospodářský rok“**

**4a. ÚČETNÍ ZÁSADY**

* 2 hlavní zásady:
* **zásada věrného a poctivého obrazu**
* cíl: umožnit jistý a spravedlivý pohled do majetkové, finanční a výnosové situace podnikatele
* upřednostňována právem EU, je i vůdčí zásadou českého účetního práva
* **zásada opatrnosti**
* cíl: ochrana věřitelů, účetní závěrka = měřítko vyplatitelného zisku
* při sestavování úč. závěrky je třeba zohlednit všechna předvídatelná rizika a možné ztráty
* vytváření rezerv k pokrytí nákladů či dluhů, odpisy – trvalé snížení hodnoty majetku
* realizační princip: do závěrky smí být zahrnuty jen zisky k rozvahovému dni
* další zásady:
* **akruální princip** (zásada časové souvztažnosti) – výnosy a náklady je třeba zahrnout do období, k němuž se časově a věcně vztahují (bez ohledu na datum příjmů a výdajů), např. nájem zaplacený na 3 roky dopředu se rozpočítá do 3 účetních období po 1/3
* **zásada neomezeného trvání** účetní jednotky (*going concern*) –vést úč. podle předpokladu, že bude nepřetržitě pokračovat ve své činnosti i v budoucnu
* **zásada bilanční kontinuity –** nelze měnit metody ocenění a strukturu výsledovky
* **zásada identity** zahajovací rozvahy s předchozí účetní závěrkou (musí na ni navazovat)
* **zásada objektivity** – podnikatel musí vést úč. správně, přehledně, srozumitelně, trvanlivost (5/10 let)
* zásada jednotlivého ocenění + metody ocenění [viz učebnice s.184-185]

**4b. INVENTARIZACE MAJETKU A ZÁVAZKŮ**

* = ověřování, zda zjištěný skutečný stav veškerého majetku a závazků podnikatele odpovídá stavu v účetnictví

↪ **periodická i.** (povinnost provést ke dni řádné nebo mimořádné účetní závěrky) a

↪ **průběžná i.** (jen u někt. zásob a u dlouhodobého nemovitého majetku)

* [dlouhodobý majetek a závazky = u nichž je doba použitelnosti či doba splatnosti od vzniku úč. případu **delší než 1 rok**]
* ↪ **fyzická inventura** (u majetku, u něhož lze reálně ověřit jeho existenci)
* ↪ **dokladová inventura** (v ostatních případech)

**5. ÚČETNÍ ZÁVĚRKY A VÝROČNÍ ZPRÁVY**

* **účetní závěrka** = souhrnný název pro účetní výkazy v systému podvojného účetnictví
* ↪ právo EU harmonizuje pravidla pro její sestavení a členění (pro účely srovnávání)
* účetní závěrka se skládá ze tří dokumentů:
  + - **rozvaha** (bilance) – ukazuje aktiva a pasiva k urč. okamžiku [= statický výkaz]
* princip bilanční rovnice 🡪 součet na straně aktiv se musí rovnat součtu na straně pasiv
* **aktiva** (informace o použití prostředků)
* pohledávky za upsaný základní kapitál
* dlouhodobý majetek (hmotný, nehmotný, finanční)
* oběžná aktiva (zásoby, pohledávky, krátkodobý fin. majetek, peněžní prostředky)
* časové rozlišení aktiv (náklady příštích období)
* **pasiva** (ukazují na původ prostředků: vlastní zdroje/cizí zdroje)
* vlastní kapitál (základní kap., ážio a kapit. fondy, fondy ze zisku, výsledky hospodaření)
* rezervy
* závazky
* časové rozlišení pasiv (výdaje a výnosy příštích období)
  + - **výsledovka** (výkaz zisku a ztrát) [= dynamický výkaz]
* náklady a výnosy za dané období
* rozvahu a výsledovku v plném rozsahu – musí vést velké či střední ÚJ **X** jiné ÚJ jen při povinnosti ověření auditorem (výsledovku v plném rozsahu navíc ještě: všechny obchodní společnosti)
* ostatní sestavují rozvahu i výsledovku ve zkráceném rozsahu
  + - **příloha**
* vysvětlení a doplnění informací v rozvaze a výsledovce
* závěrka se sestavuje k **rozvahovému dni**
* **řádná účetní závěrka** se sestavuje k poslednímu dni účetního období
* **mimořádná účetní závěrka** se sestavuje v ostatních případech, kdy zákon ukládá uzavřít účetní knihy
* **mezitímní účetní závěrka** se sestavuje k jinému okamžiku, než je konec rozvahového dne (má-li být vyplacena záloha na podíl na zisku, při zvýšení základního kapitálu z vlastních zdrojů atp.)
* **konsolidovaná účetní závěrka** slučuje stav aktiv a pasiv, výnosy a náklady a hospodářské výsledky za celé podnikatelské seskupení (tj. konsolidační celek) [více o konsolidaci – učebnice s. 191-193]
  + konsolidující ÚJ = obchodní spol. se sídlem v ČR, je-li ovládající osobou
  + konsolidovaná ÚJ = ovládaná osoba
  + ÚJ pod společným vlivem = spol. vliv osoby mimo konsolidační celek a osoby v konsolidačním celku
  + přidružená ÚJ = osoba, v níž konsolidující ÚJ disponuje s min. 20% hlasovacích práv
* **schválení nejvyšším orgánem u OK**: řádná a mimořádná účetní závěrka (konsolidovanou úč. závěrku schvaluje nejvyšší orgán jen konsolidující ÚJ)
* **výroční zpráva**  – povinnost vypracovat mají ti, co musí mít účetní závěrku ověřenou auditorem

– poskytuje ucelenou informaci o výkonnosti závodu, činnosti a hospodářském postavení

* **povinnost** **zveřejnění** pro podnikatele v OR = uloženíúčetní závěrky + výroční zprávy do sbírky listin
* X nezveřejnění = přestupek, pokuta od MF až 3 % hodnoty aktiv + pořádková pokuta až 100 tis. od rejs. soudu

**6. POVINNÝ AUDIT ÚČETNÍ ZÁVĚRKY A OVĚŘENÍ VÝROČNÍ ZPRÁVY**

= ověření auditorem v případech, kdy povinnost auditu stanoví zákon

* účel: **ověřit, zda účetní závěrka podává věrný a poctivý obraz předmětu účetnictví** v souladu s právními předpisy a účetním výkaznictvím
* **povinný audit**: každá konsolidovaná účetní závěrka (výjimečně mezitímní závěrka)
* řádné a mimořádné účetní závěrky:
* velké a střední ÚJ
* malá ÚJ (=a.s.) překračující 1 z hodnot: aktiva 40 mil. Kč, čistý obrat 80 mil. Kč, průměrně 50 z-ců
* malá ÚJ (≠a.s.) překračující 2 z  hodnot: aktiva 40 mil. Kč, čistý obrat 80 mil. Kč, průměrně 50 z-ců
* **zákon** č. 93/2009 Sb., **o auditorech** (úprava postupu při povinném auditu)
* povinný audit pro podnikatele provádí pouze:
* **statutární auditor** – FO s auditorským oprávněním vydaným Komorou auditorů
* **auditorská společnost** – obchodní společnost s auditorským oprávněním od Komory auditorů
* auditor z jiného ČS – osoba registrovaná u Komory auditorů
* auditor z třetí země – osoba s auditorským oprávněním vydaným Komorou auditorů
* požadavky: odborná způsobilost (praxe, zkouška), **nezávislost** na auditovaném, **nestrannost**
* dohled nad auditory: Komora auditorů ČR + Rada pro veřejný dohled nad auditem (nezávislá PO)
* auditorské standardy: **Mezinárodní auditorské standardy** (ISA) z rozhodnutí Komory auditorů, etický kodex
* audit na základě smlouvy o povinném auditu (zvl. typ smlouvy o kontrolní činnosti)
* auditora vybírá nejvyšší orgán PO X nemá-li jej > pak kontrolní orgán (vždy ale ti neexekutivní členi orgánu)
* **výbor pro audit** – ten mají povinnost zřídit podnikatelé, kteří jsou subjektem veřejného zájmu
* **omezení možnosti ukončit závazek ze smlouvy o povinném auditu** podnikatelem
* **zpráva o auditu** (od auditora) se ukládá do sbírky listin; výrok: kladný (bez výhrad/s výhradou) / záporný

**8. ÚPADEK PODNIKATELE, JEHO DŮSLEDKY A ZPŮSOBY JEHO ŘEŠENÍ**

**INSOLVENČNÍ ŘÍZENÍ**

* insolvenční řízení = zvláštní civilní řízení upravené **insolvenčním zákonem** („z. o úpadku a jeho řešení“)
* prvky nalézacího (sporného i nesporného) + prvky vykonávacího řízení
* v I. stupni jsou věcně příslušné krajské soudy
* **účastníci ins. řízení:** **dlužník a věřitelé** **X** účastníci incidenčních sporů: žalobce/žalovaný (=sporné ř. dle OSŘ)
* **procesní subjekty**: dlužník, věřitelé, likvidátor dlužníka, ins. soud, ins. správce, státní zastupitelství
* **insolvenční správce** není účastníkem řízení; je soudem vybírán ze seznamu ins. správců (vede ho MS) a ustanoven v usnesení o úpadku (není-li už předtím ustanoven předběžný správce)

**ÚPADEK**

* **úpadek** *=* **1.** **stav majetku** **dlužníka, kdy** **není schopen plnit své závazky** (peněžité či nepeněžité) a **2.** **má** **více než jednoho věřitele** se *splatnou* pohledávkou
  + 2 podoby:
    - **platební neschopnost dlužníka (insolvence)**
* 3 kumul. podmínky: 1. pluralita věřitelů, 2. existence splatných peněžitých pohledávek po dobu delší než 30 dnů po lhůtě splatnosti a 3. neschopnost dlužníka tyto závazky plnit
  + - **předlužení**
* lze jen u těch, co musí vést účetnictví (PO, někteří FO-podnikatelé): 1. pluralita věřitelů;

2. je-li souhrn závazků dlužníka vyšší než dlužníkův majetek (neplatí ale absolutně)

* **hrozící úpadek =** se zřetelem ke všem okolnostem lze důvodně předpokládat, že dlužník nebude schopen plnit řádně a včas podstatnou část svých peněžitých závazků

**PRŮBĚH INSOLVENČNÍHO ŘÍZENÍ**

* **Insolvenční návrh**
* IŘ lze zahájit **pouze na návrh**, a to formou žaloby (podpis navrhovatele musí být úředně ověřen)
* podat smí 1. dlužník, 2. věřitel v případě úpadku dlužníka **X** v případě hrozícího úpadku pouze dlužník
* **povinnost dlužníka podat na sebe insolvenční návrh** v případě úpadku 🡪 pouze PO/ FO-podnikatel
* vyhláška o zahájení IŘ se zapisuje do **insolvenčního rejstříku** (spravuje MS) do 2 hodin od dojití návrhu
* **věřitelský návrh** (osvědčení úpadku dlužníka, doložení, že má V splatnou pohledávku + přihlásit ji)
* **dlužnický** **návrh** (uvést seznam majetku s identifikací poddlužníků + doložit listiny prokazující úpadek)
* **Zahájení IŘ**
* **účinky**: zákaz podání žaloby věřitelem na uspokojení pohledávky či jiného majetkového práva mimo IŘ, pokud je věřitel přihlašuje v rámci IŘ (ty pohledávky, co se nepřihlašují, lze stále vymáhat mimo IŘ)
* právo na uspokojení ze zajištění jen za podmínek ins. zákona (neuplatní se dohody o srážkách ze mzdy)
* soudní výkon + exekuci lze sice zahájit i po zahájení IŘ, ale nelze je provést
* **Rozhodnutí o úpadku**
* **procesní r.:** = **odmítnutí** návrhu (neobsahuje náležitosti, je nesrozumitelný či neurčitý,… pro zjevnou bezdůvodnost – r. do 7 dnů od návrhu [př. šikanózní návrh věřitele – lze uložit pořádkovou pokutu])

= **zastavení** řízení v důsledku zpětvzetí návrhu (lze jen do právní moci meritorního r.)

* **meritorní r.:** zamítne (není v úpadku), nebo vydá **usnesení o úpadku nebo hrozícím úpadku**
  + ustanoví insolvenčního správce; vyzve věřitele, kteří doposud nepřihlásili své pohledávky, aby tak do 2 měsíců učinili; určí místo a termín konání schůze věřitelů
  + v tento moment se ze zákona přerušují všechna ostatní řízení a již nelze zahájit řízení o výkon rozhodnutí či exekuci, nelze zahájit soudní nebo rozhodčí řízení o pohledávkách
* **Rozhodnutí o způsobu řešení úpadku**
  + lze spojit do jednoho rozhodnutí s rozhodnutím o úpadku (jen je-li řešením konkurs)
  + nelze-li spojit > soud do 3 měsíců rozhodne samostatně o způsobu řešení úpadku
  + **1. LIKVIDAČNÍ: konkursní řízení**
* na základě rozhodnutí o prohlášení konkursu jsou **zjištěné pohledávky věřitelů** **poměrně uspokojeny** z výnosu zpeněžení majetkové podstaty ins. správcem
* **způsobilé neuspokojené** **pohledávky** po skončení konkursního řízení **nezanikají**
  + výpis ze seznamu pohledávek z řízení je samostatným exekučním titulem > nepopřel-li dlužník neuspokoj. pohledávku > lze se jí po skončení konkursu domáhat návrhem na výkon rozhodnutí nebo exekuci
  + byl-li osvědčen úpadek PO a dojde-li ke zrušení konkursu, protože došlo ke splnění usnesení o rozvrhu pohledávek nebo proto, že je majetek nepostačující > zrušuje se PO bez likvidace > zanikne výmazem z OR (a zaniknou tak i pohledávky)
    - X objevil-li se po skončení insolvenčního řízení nějaký majetek > PO vstupuje do likvidace
  + u FO mohou být uplatněny pohledávky v řízení o pozůstalosti
* na ins. správce přechází oprávnění disponovat s majetkovou podstatou i výkon P@P dlužníka
* PO/FO nemůže provozovat živnost, jestliže byl 1. na její majetek prohlášen konkurs; 2. po dobu 3 let byl-li konkurs zrušen pro nepostačující majetek nebo 3. po dobu 3 let byl-li ins. návrh zamítnut, protože majetek nepostačoval k náhradě nákladů IŘ
  + **2. SANAČNÍ: reorganizace a oddlužení**
* cílem není likvidace a zánik dlužníka u PO ani praktické paralyzování majetkové dispozice FO
* jde o to, aby dlužník po skončení insolvenčního řízení mohl v postavení podnikatele dále podnikat
* podmínkou ale je, že věřitelé budou uspokojeni tak, jak dovoluje zákon, a to pod dohledem ins. soudu
  + ***reorganizace***
* způsob se týká pouze podnikatele (FO/PO)
* podstatou reorganizace je postupné uspokojování pohledávek věřitelů (nikoli jednorázově)
* nejdůležitějším dokumentem je **reorganizační plán** (schválený soudem a kontrolován věřiteli)
* ↪ cílem je dohoda dlužníka s věřiteli, která nahradí původní závazky dlužníka novými závazky
* ↪ od jeho schválení zanikají všechna původní práva všech věřitelů (včetně těch nepřihlášených)
* dlužník má oprávnění nakládat s majetkovou podstatou, ins. správce má právo dohledu
  + ***oddlužení***
* tento způsob řešení úpadku může navrhnout jenom dlužník sám
* navrhovatel smí být jen osoba, kt. nemá dluhy z podnikání: a to buď FO, nebo nepodnikající PO
* u dluhů z podnikání lze oddlužení, jen když s tím věřitelé souhlasí, nebo jde o neuspokoj. pohledávku věřitele po zrušení konkursu pro nedostatečný majetek
* podstatou oddlužení je **dohoda věřitelů**, že jim v postavení nezajištěných věřitelů postačí plnění **min. 30% jejich pohledávek** (lze i méně), zajištěné věřitele nutno uspokojit v plné výši/poměrně
* provede se a) zpeněžením majetkové podstaty, nebo: b) plněním splátkového kalendáře
* pohledávky věřitelů nezanikají (X reorganizace) 🡪 dlužníka, který splnil řádně své povinnosti, může soud osvobodit od placení pohledávek pouze na jeho návrh (nikoli z moci úřední)

**DRUHY VĚŘITELŮ V IŘ**

* **přednostní věřitelé** (vs. ostatní věřitelé)
* **a) zajištění věřitelé** 🡪 ti, jejichž pohledávky jsou zajištěny některým ze způsobů uvedených v zákoně (např. zástavní/zadržovací právo); zajištění věřitelé **se musí do IŘ přihlásit**
* **b) pohledávky za majetkovou podstatou** 🡪 na návrh dlužníka může být soudem vyhlášeno **moratorium**🡪 smyslem je poskytnout dlužníkovi možnost, aby se s věřiteli vyrovnal ještě před proběhnutím celého IŘ – po dobu moratoria nelze vydat rozhodnutí o úpadku;
  + patří sem i pohledávky vzniklé po rozhodnutí o úpadku (např. odměna a výdaje ins. správce)
* **c) pohledávky jim postavené naroveň** 🡪např. pracovněprávní pohledávky zaměstnanců dlužníka
* b) + c) **se uspokojí kdykoli** v průběhu řízení, v plné výši; tito věřitelé **se do IŘ nemusí přihlašovat**
  + nepodléhají přezkumu, písemně se uplatní u osoby s dispozičními oprávněními k majetkové podstatě (tou je dlužník / dojde-li k rozhodnutí o konkursu, bude jím správce) – neplnění lze žalovat (nejde tu ale o incidenční spor)
* **přihlašovaní x nepřihlašovaní věřitelé**
* přihlašují se splatné, nesplatné pohledávky, i ty, co už byly uplatněny u soudu
* nepřihlašují se pohledávky za maj. podstatou (a jim naroveň postavené)
* **pohledávky z IŘ vyloučené**
* úroky + úroky z prodlení, které přirostly až v době po rozhodnutí o úpadku
* **vykonatelné** x nevykonatelné pohledávky
* vykonatelné = ty, o nichž V prokáže, že byly vykonatelné nejpozději ke dni rozhodnutí o úpadku

**PŘEZKOUMÁNÍ POHLEDÁVEK A ZPENĚŽENÍ MAJETKOVÉ PODSTATY**

* ins. správce sestaví **seznam pohledávek**🡪 každá pohledávka obdrží pořadové číslo 🡪
* 🡪 **přezkumné jednání soudu** (lze popřít pravost, výši, pořadí pohledávky: dlužníkem, věřitelem i správcem)
* **majetková podstata** = majetek patřící dlužníkovi, který slouží k uspokojení pohledávek věřitelů v IŘ
* **soupis majetkové podstaty** > vyhotovuje ins. správce 🡪 od doby vyhotovení soupisu může s majetkem v něm uvedeným disponovat zásadně osoba s dispozičním oprávněním
* **zpeněžení m. podstaty**🡪 převedení veškerého majetku, který do ní náleží, na peníze za účelem uspokojení V
  + zpeněžením zanikají účinky nařízení výkonu rozhodnutí a exekučního příkazu
  + ↪ způsoby zpeněžení 🡪*veřejná dražba, prodej movitých a nemovitých věcí prostřednictvím dražby podle OSŘ nebo přímý prodej (=prodej mimo dražby)*
  + ↪ o způsobu zpeněžení rozhoduje ins. správce se souhlasem věřitelského výboru či zástupce věřitelů
* **konečná zpráva** 🡪předloží správce ins.soudu po zpeněžení **–** uvedení částky, která má být rozdělena mezi jednotlivé věřitele, vyčíslení odměny ins. správce atd.; soud ji usnesením schválí
* **rozvrh pohledávek** 🡪 vypracuje správce a soud vydá **usnesení o rozvrhu pohledávek** (věřitelé jsou uspokojováni dle výše podílů v rozvrhu, ins. správce dostane od soudu lhůtu ke splnění, max. 2 měsíce)

**INSOLVENČNÍ ŘÍZENÍ V PRÁVU OK**

* **vliv na postavení současných/budoucích společníků**
* nemůže jím být ten, na jehož majetek byl v posledních 3 letech prohlášen konkurs nebo u koho byl konkurs zrušen pro nepostačující majetek a komu bylo povoleno oddlužení
* úpadek společníka u společníků v.o.s. a komplementářů k.s. (protože neomezeně ručí) > má za následek zrušení OK a vstup do likvidace; u s.r.o. zrušení konkursu pro nepostač. majetek > vyloučení ze s.r.o. > uvolněný podíl
* **vliv na vznik zvláštních omezení**
* zákaz vyplatit zisk či poskytnout finanční asistenci, přivodila-li by si OK výplatou úpadek
* a.s. nesmí poskytovat půjčky při nabývání akcií z-ci ani nabývat akcie přivodila-li by si tím úpadek
* **vliv na postavení členů orgánů OK**
* *podmínky výkonu funkce*: nesmí nastat skutečnost, jež je překážkou provozování živnosti (=**identifikovaný úpadek po dobu 3 let**)
* *notifikační povinnost*: zda na OK, v níž působí/il v posl. 3 letech jako člen orgánu bylo vedeno IŘ
* členové statut. orgánů: povinnost řádně informovat OK, hrozí-li jí úpadek, udělat vše pro zachování max. výše majetkové podstaty; s.r.o.: povinnost svolat VH bez zbytečného odkladu
* > povinnost OK podat na sebe insolvenční návrh (soud může rozhodnout, že za to statut. orgán ručí)
* jeli pak návrh podán jinou osobou než OK, může soud chtít po členech statut. orgánu vydat prospěch ze smlouvy z výkonu funkce za posl. 2 roky před úpadkem
* **diskvalifikační rozhodnutí** soudu během IŘ – o členu statut.orgánu upadnuvší OK – že nesmí 3 roky funkci vykonávat v žádné OK
* **vliv na fungování a existenci OK**
* oprávnění nakládat s majetkovou podstatou přechází na ins. správce, nesplatné pohledávky proti OK se považují za splatné, PJ ohledně majetkové podstaty po prohlášení konkursu proti věřitelům jsou neúčinná

**9. PRÁVA K NEHMOTNÝM STATKŮM PŘI PODNIKÁNÍ (OBCHODNÍ TAJEMSTVÍ, PRŮMYSLOVÁ PRÁVA)**

**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***
    1. *výsledky tvůrčí činnosti v oblasti hospodářské* (vynálezy, užitné a průmysl. vzory,…)
    2. *ochranná označení* (ochranné známky, označení původu a zeměpisná označení)
    3. *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

**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)

1. ***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

1. ***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

1. ***topografie polovodičového výrobku*** (čipu) – zobrazení znázorňující trojrozměrné uspořádání vrstev – max. na dobu 10 let a to poprvé od chvíle, kdy byla veřejně obchodně využita
2. ***odrůda rostlin*** – novost, odlišnost, uniformita a stálost 🡪*Ústřední kontrolní a zkušební zemědělský ústav* – max. 25-30 let
3. ***zlepšovací návrh***

* **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)

**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)

**10. ČESKÉ A EVROPSKÉ PRÁVO NA OCHRANU HOSPODÁŘSKÉ SOUTĚŽE**

**1. PŘEDMĚT PRÁVA PROTI OMEZOVÁNÍ HOSPODÁŘSKÉ SOUTĚŽE**

* součást **práva veřejného** + vliv práva EU je zde mnohem silnější než v případě práva nekalé soutěže
* hospodářská soutěž = soutěžení o získání zákazníků; existence soutěžního vztahu = poměr konkrétních soutěžitelů, vždy posouzení v relaci – zda se mezi nimi uskutečňuje soupeření, či nikoli
* formy protisoutěž. jednání: **kartelové dohody, zneužití dominantního postavení** a **nedovolené koncentrace**

**2. VÝVOJ PRÁVNÍ ÚPRAVY**

* počátky v USA – **Shermanův zákon** 1890🡪 protiprávnost trustů (kartelů), monopolů
* v Evropě – Rakousko 🡪**zákon o koalicích –** Koalitionsgesetz 1870 🡪 tento zákon převzala do svého právního řádu i ČSR v roce 1918, dále kartelový zákon ČSR přijatý v roce 1933 (kartely nebyly zakázány, ale regulovány)
* ČR: první **zákon č. 63/1991 o ochraně hospodářské soutěže** (ZOHS) 🡪 dnes: **ZOHS č. 143/2001 Sb.**

**3a. PRÁVO EU**

* Smlouva o ESUO 🡪 zákaz veškerých dohod mezi podniky, rozhodnutí sdružení podniků a jednání ve shodě, která *by mohla na společném trhu přímo nebo nepřímo vyloučit, omezit, nebo zkreslit normální hru soutěže*
* Smlouva o EHS (Římská s.) 🡪 stanovovala pravidla společné soutěže – *zákaz zneužití dohod, zákaz zneužití dominantního postavení* [takové dohody prohlášeny **za neplatné *ex lege***stejně jako v ESUO] 🡪 **dnes SFEU:**
* **zakázané dohody a jednání ve shodě**
* **generální klauzule = čl. 101** **SFEU** „S vnitřním trhem jsou neslučitelné a proto zakázané, veškeré **dohody** mezi podniky, **rozhodnutí sdružení** **podniků** a **jednání ve vzájemné shodě**, které by mohly ovlivnit obchod mezi ČS a jejichž účelem nebo důsledkem je vyloučení, omezení nebo narušení hosp. soutěže na vnitřním trhu.“
* jakékoli jednání ve vzájemné shodě🡪 Komise nemusí prokazovat žádnou formálně uzavřenou dohodu
* ***horizontální***: srozumění na 1 úrovni v ekon. řetězci (výroba/distribuce) X ***vertikální*** (různé úrovně)
* **rozhodnutí sdružení podniků**🡪 akty, které přijímají např. profesní komory a zavazují členské podniky
* jediné a pokračující PPJ = koordinace soutěžního jednání, které probíhá po určitou dobu, často i desítky let
* **podnik** = klíčový pojem 🡪 dříve: soubor hmotných, nehmotných a osobních složek podnikání 🡪 dnes: převládá pojetí podniku jako **ekonomické jednotky nevázané na právní subjektivitu** + funkční pojetí: zkoumá se vždy v souvislosti ke své konkr. (podnikatelské) činnosti + ekonomické: jednotka, co nabízí na trhu výrobky/služby
* **relevantní trh**🡪 určen výrobky (související, zastupitelné) a geograficky (území, kde podnik působí)
* zkoumá se tržní podíl, překážky vstupu na trh, překážky expanze, kupní síla
* **unijní rozměr** 🡪 čl. 101 dopad práva EU jen na dohody, které **by mohly ovlivnit obchod mezi ČS**, avšak reálně dopadá i na soutěžní vztahy uvnitř jednoho ČS (mohou se dotknout podmínek pro podniky z jiných ČS)
* judikatura: narušení soutěže nesmí být jen bezvýznamné
* **účinek dohody** 🡪 stačí jen snaha o naplnění účelu deformace soutěže 🡪 samotný škodlivý následek nemusí nastat (jde o ohrožovací delikt)
* ***5 skutkových podstat v čl. 101 SFEU****:*
  + - a) **přímé nebo nepřímé určení** nákupních/prodejních **cen** anebo jiných obchodních podmínek
    - b) **omezování nebo kontrola** výroby, odbytu, technického rozvoje nebo investic
    - c) **rozdělení** trhu nebo nákupních zdrojů
    - d) **diskriminace** – rozdílné podmínky vůči obchodním partnerům při plnění stejné povahy
    - e) **vázaná plnění** – podmiňují uzavření smlouvy přijetím nesouvisejícího plnění
* výjimky ze zákazu 🡪 přispějí-li dohody ke zlepšení výroby či distribuce výrobků/služeb + podpoře technického či hospodářského pokroku + spotřebitelům vyhrazují příslušný podíl na těchto výhodách
* **náhrada škody:** směrnice č. **2004/104/EU** – úprava **žaloby** dle vnitrost. právapři porušení hosp. soutěže (plná náhrada škody pro konkurenty i spotřebitele; solidarita účastníků kartelu k náhradě) > **z.č. 262/2017 Sb**.
* **leniency program**: imunita a shovívavost k podniku, který sám kartelové jednání oznámí (pokutu lze snížit)
* **zneužití dominantního postavení**
* **generální klauzule = čl. 102** **SFEU** 🡪chybí ale definice; dovozujeme: jestliže dominantní podnik jedná tak, aby vyloučil jiné podniky ze soutěže či jejich účast v soutěži ztížil; **zakázáno je zneužití** **postavení**, ne jeho nabytí
* 🡪 4 skutkové podstaty jako u čl. 101: a), b), d), e)
* **kontrola koncentrací**
* úprava **prevence** 🡪 zabránit, aby v důsledku legálních majetkových transakcí nedošlo k omezení h. soutěže
* **nařízení** č.139/2004/ES, **o kontrole spojování podniků**
* unijní rozměr koncentrace: celosvětový obrat nad 5 mld.€ a v rámci EU min. 2 z podniků nad 250 mil.€
* ↪ povinnost notifikace koncentračních opatření Komisi – vede o nich řízení a musí je předem schválit

**3b. ČESKÉ PRÁVO**

* **zákon č. 143/2001 Sb., o ochraně hospodářské soutěže** (15x novelizován)
* **zákon č. 262/2017 Sb., o náhradě škody v oblasti hospodářské soutěže** (směrnice č. 2004/104/EU) [nové!]
* **zákon č. 273/1996 Sb., o působnosti Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže**
* stejné okruhy jako v EP 🡪 zakázané dohody, zneužití dominantního postavení a kontrola koncentrací
* ↪ určité odlišnost jsou 🡪 unijní pojem „podnik“ je v českém právu nahrazen pojmem „**soutěžitel“**
* **soutěžitel** = *FO/PO, jejich sdružení .… a jiné formy seskupování, a to i v případě, že tato sdružení a seskupení nejsou PO, pokud se účastní hosp. soutěže nebo ji mohou svou činností ovlivňovat, i když nejsou podnikateli*
* **relevantní trh** – *trh zboží, které je z hlediska jeho charakteristiky, ceny a zamýšleného použití shodné, porovnatelné nebo vzájemně zastupitelné, a to na území, na němž jsou soutěžní podmínky dostatečně homogenní a zřetelně odlišitelné od sousedních území*
* **pokuty od ÚOHS:** do 10 mil. Kč nebo do 10% z čistého obratu za posl. úč. období; pro všechny 3 typy
* **zakázané dohody a jednání ve shodě**
* stejně jako v EP jakékoli formy srozumění – nikoli pouze formální dohody; kopíruje unijní úpravu
* **pravidlo *de minimis***: zakázány nejsou dohody, jejichž dopad na hosp. soutěž je zanedbatelný
* skutkové podstaty jako v čl. 101 SFEU + doplněny o **skupinový bojkot**🡪 účastníci dohody nebudou obchodovat, ani jinak spolupracovat se soutěžiteli, kteří nejsou účastníky oné dohody
* **zneužití dominantního postavení**
* **tržní síla** dominantnímu podniku umožňuje chovat se ve značné míře nezávisle na jiných soutěžitelích nebo spotřebitelích (posuzuje se dle podílu na relevantním trhu v urč. období, podle hosp. síly soutěžitelů, překážek vstupu na trh, struktury trhu),
* vyvr**.** domněnka: nedominuje ten, co má méně než 40% podíl na trhu
* skutk. podstaty jako v čl. 102 SFEU + **cenové** **podbízení** + **odmítnutí přístupu k infrastrukturním zařízením**
* **spojování soutěžitelů**
* fúze 2 nebo více soutěžitelů; získání možnosti přímé či nepřímé kontroly nad soutěžitelem či jeho „částí“ takovým subjektem, který již kontroluje alespoň 1 soutěžitele; založení společně kontrolovaného soutěžitele (kontrolován více soutěžiteli)
* **kritérium obratu** 🡪 povinnost žádat o schválení koncentrační operace, pokud **společný čistý obrat všech** zúčastněných soutěžitelů na trhu ČR přesahuje **1,5 miliardy Kč** a kumulativně, **alespoň dva ze zúčastněných** soutěžitelů dosáhnou každý čistého obratu alespoň **250 mil. Kč**
* ÚOHS může požádat i Komisi EU, aby dané spojení posoudila

**11. ČESKÁ A EVROPSKÁ ÚPRAVA NEKALÉ SOUTĚŽE**

**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)
  1. **klamavá reklama**
* schopnost vyvolat v adresátovi reklamy nesprávnou představu, která neodpovídá realitě > a tím ovlivnit jeho hospodářské chování

1. **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,…*
  1. **klamavé označování zboží nebo služeb**
* schopnost vyvolat mylnou domněnku, že označené zboží/služba pochází z určité oblasti či od určitého výrobce
  1. **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
  1. **parazitování na pověsti** závodu, výrobku či služeb jiného soutěžitele
  2. **podplácení** (z-ců nebo členů orgánů soutěžitele)
  3. **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

1. **porušení obchodního tajemství** („které může být využito v soutěži“)
2. **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

1. **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

**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.“*

**12. SPECIFIKA POSTAVENÍ PODNIKATELE V ZÁVAZKOVÝCH 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
  + podnikatelé si mohou sjednat splatnost nad 60 dnů, není-li to hrubě nespravedlivé
  + podnikatel dodává VP korporaci: standard 30, lze odložit na 60, jen umožňuje-li to povaha závazku
* Zvl. ustanovení o prodeji zboží v obchodě (§ 2158 an.)
  + vztahují se speciálně na prodávající podnikatele vůči kupujícím, **ledaže je kupujícím také podnikatel (a koupě se zřejmě týká jeho podnik. činnosti):** odpovědnost za jakost při převzetí, práva z vadného plnění (běžný kupující: 24 měs. od převzetí, kupující-podnikatel: dobu lze zkrátit)
* Zvl. ustanovení o nájmu prostoru sloužícího k podnikání + pronájmu věcí movitých (§ 2302 an., § 2316, ot. 22)
* Neúměrné krácení (§ 1793) + lichva (§ 1796)
* Dlužnická solidarita (§1872-4)

**13. POVINNOSTI PODNIKATELE VŮČI SPOTŘEBITELI**

**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

**14. OCHRANA PODNIKATELE JAKO SLABŠÍ STRANY**

* ochrana slabší strany zásadou soukromého práva – je konkretizací obecných principů: dobré mravy, poctivost, spravedlnost, navazuje na princip rovnosti a koriguje jej
* ↪ právo musí vždy zohlednit přirozenou materiální nerovnost smluvních stran 🡪 odlišná vyjednávací síla stran, odbornost a informační náskok, postavení na trhu apod. (nejsou rovné podmínky)
* **potřeba zmírnit přirozené nerovnosti a tím přispět k naplnění rovnosti v materiálním smyslu**, včetně zásady autonomie vůle
* korekce pouze takových komparativních nevýhod, která svou **povahou a intenzitou přesahují únosnou míru**
* **posuzuje se vždy jen v konkrétní situaci, v poměrech konkrétního vztahu, porovnáním vyjednávací síly jeho účastníků** (nelze jej přiznat nějakému účastníkovi obecně)
* kritéria: hospodářská síla, odborné zázemí účastníků, postavení na trhu, míra závislosti, zastupitelnosti výrobků či služeb apod. (+ zákon o *významné tržní síle*: struktura trhu, finanční síla, překážky vstupu na trh)
* vyvratitelná domněnka § 433/2 🡪**má se za to, že slabší stranou je vždy osoba, která vůči podnikateli v hosp. styku vystupuje mimo souvislost s vlastním podnikáním** (spotřebitel, i nepodnikající PO, i jiný podnikatel)
* **zákaz zneužití postavení podnikatele** (§ 433/1) 🡪 nesmí svého postavení zneužít k vytváření nebo k využití závislosti slabší strany a k dosažení **zřejmé a nedůvodné nerovnováhy** ve vzájemných P@P
* (zda mohl podnikatel očekávat, že by prosazovanou klauzuli prosadil, kdyby o ní slabší strana jednala jako rovný s rovným)
* ↪ zákaz zneužití podnikatele se tak dle § 433 vztahuje i na další subjekty (než jen na spotřebitele dle § 1813) 🡪 relativní a částečná neplatnost
* **další úprava ochrany slabší strany:** 
  + **adhezní smlouvy** –lze z nich odstranit ujednání o různém stupni nevýhodnosti pro slabší stranu
  + **dílčí klauzule** (pro libovolné vztahy): prodloužení/zkrácení promlčecí lhůty, zkrácení 5leté reklamní lhůty u skrytých vad stavby, vyloučení/omezení p. na náhradu budoucí újmy
  + zvl. úprava **splatnosti ceny za zboží a služby**
  + pravidla pro určení **výše úroku** z prodlení či paušální náhrady nákladů
  + **ochrana dodavatelů zemědělských a potravinářských výrobků před odběrateli s tzv. významnou tržní silou** (zák. o významné tržní síle) 🡪 kdy si odběratel může bez spravedlivého důvodu vynutit výhodu vůči svým dodavatelům
    - ↪ zákaz sjednávat/uplatňovat sml. podmínky, které vytváří výraznou nerovnováhu v P@P
    - ↪ zkrácena nejdelší přípustná doba splatnosti kupní ceny na 30 dní od doručení faktury
* **ochrana slabší strany jako ochrana statusová (formální)**
  + u jedné ze stran závazku se a priori vzhledem k právnímu postavení předpokládá disproporce v síle
  + 🡪 **ochrana spotřebitele** (výraznější v ČR než EU, my chráníme spotřebitele a nerovnováhu P@P, přestože byly individuálně sjednány)
  + 🡪 ochrana **nájemce bytu, obchodní zástupce** apod.
  + 🡪 ochrana **člověka** – např. šněrovací smlouvy: nelze se předem vzdát práva na zrušení smlouvy, jestliže byla sjednána na dobu delší 10 let či dobu jeho života (platí tedy i pro FO-podnikatele)
  + 🡪 ochrana **malého a středního podnikatele** – nelze ujednat propadnou zástavu, PO založená k ochraně jejich zájmů se může domáhat neúčinnosti nesprav. ujednání o času plnění / výši úroku…

**15. ZVLÁŠTNÍ A TYPICKÉ ZPŮSOBY UZAVÍRÁNÍ SMLUV PODNIKATELEM**

**A. PRÁVNÍ ÚPRAVA KONTRAKTAČNÍHO PROCESU**

* má **obecnou povahu** (nerozhoduje, zda strany mají postavení ne/podnikatele), převážně **dispozitivní** úprava
* zvláštní případy kontraktace (speciální úprava vůči obecné):
  + 1. zvláštní postavení některé ze stran smlouvy
    - potřeba zvláštní ochrany (spotřebitel) nebo zvláštní postavení jako profesionál (podnikatel)
    - soubor výjimek je v někt. případech upraven pro **vztahy mezi podnikateli** (B2B), příp. pro vztahy mezi podnikatelem a osobou, u níž se předpokládají odborné znalosti a znalosti obch. zvyklostí (§ 558(2), § 1963 OZ), **vztah podnikatele a jakékoli třetí osoby** (B2B, B2C, B2G)
    - zvl. typy kontraktace: **veřejná nabídka, nabídka v reklamě** a **soutěž o nejvýhodnější nabídku**
  + 2. nakládání s veřejnými zdroji
    - potřeba zvýšené ochrany veřejných zdrojů před neúčelným vynakládáním
    - pro veřejnoprávní korporace a podnikatelské subjekty
    - formálnost a regulace kontraktačního procesu
* zák. o zadávání veř. zakázek, zák. o veř. službách v přepravě cestujících (nabídková řízení)

**B. PŘEDSMLUVNÍ STADIUM**

* 🡪**negociační fáze** – strany si sdělují informace a vyjasňují si stanoviska, požadavky a očekávání
* úprava v OZ § 1726-30, vychází ze zásad:
  + **1. zásada smluvní volnosti a autonomie stran**
    - nikdo nemůže být nucen k uzavření smlouvy 🡪 každý může vést jednání o smlouvě, aniž by byl povinen smlouvu uzavřít (výjimka: vázanost všemi přijetími veř. nabídky, není-li splněna oznam. povinnost)
  + **2. ochrana dobré víry spojené s ochranou legitimního očekávání v uzavření smlouvy**
    - deliktní odpovědnost za náhradu škody ponese strana, která zahájí negociaci nebo v ní setrvá, tj. v jednání o uzavření smlouvy pokračuje, aniž má úmysl smlouvu uzavřít (§ 1728 (1) OZ)
    - nepoctivě jedná strana, která jednání o uzavření smlouvy bez spravedlivého důvodu ukončí i přesto, že jednání o uzavření smlouvy již došlo tak daleko, že se uzavření smlouvy **jeví jako vysoce pravděpodobné** a druhá strana již **důvodně očekává**, že k uzavření smlouvy dojde
    - 🡪 není povinnost smlouvu uzavřít, ale je tu k náhradě škody (ztráta z neuzavřené smlouvy)
* + **ochrana důvěrných informací** sdělených během negociace před zneužitím nebo prozrazením bez zákonného důvodu (§ 1730 (2) OZ)

**C. NABÍDKA**

* kontraktační proces začíná učiněním návrhu na uzavření smlouvy – **nabídka (oferta) =**

**= 1. adresné PJ**, ze kterého musí být zřejmé, že oferent **2. má úmysl** s oblátem uzavřít **3. určitou** smlouvu

* 1. adresné PJ:
  + musí být zřejmé, vůči které osobě nabídka směřuje a s kým chce oferent uzavírat smlouvu
* 2. má úmysl:
  + musí být zřejmé, že vůle oferenta směřuje k tomu, že bude nabídkou vázán, bude-li oblátem přijata
* 3. určitou smlouvu:
  + nabídka musí obsahovat **podstatné náležitosti** tak, aby tato smlouva mohla být uzavřena **jednoduchým a nepodmíněným přijetím**
  + podstatné náležitosti 🡪 ty, které jsou upraveny v základním ustanovení v úpravě každého **smluvního typu** (pojmenované s.), nebo: ty, které dostatečně specifikují P@P stran (nepojmenované s.)
* **nabídka reklamou:** výjimka z požadavku adresnosti, obvyklá pro podnikatelské prostředí **🡪** nabídka zboží reklamou, v katalogu, vystavením tohoto zboží za současné specifikace jeho ceny = nabídka (§ 1732 (2))
  + s výhradou: 1. vyčerpání zásob, 2. ztráta schopnosti podnikatele plnit
  + musí být dostatečně konkrétní a zřejmá (např. přesně určená cena) X jinak jde o 1. výzvu k podání nabídky, nebo 2. veřejný příslib (je-li zde slib plnění za určitý výkon či výsledek)

**D. PŘIJETÍ NABÍDKY / AKCEPTACE** (§ 1740-45)

* nabídka je přijata, pokud ji oblát v předem stanovené lhůtě bez jakékoli podmínky přijme
* ↪ **mlčení či nečinnost samy o sobě nejsou přijetím nabídky** (§ 1740 (1))
* lhůty pro přijetí nabídky (§1734-5):
  + přítomná osoba: bezodkladně (ať už je písemná, či ústní)
  + nepřítomná osoba: ve lhůtě uvedené v nabídce, není-li: v době přiměřené povaze navrhované smlouvy a rychlosti prostředků použitých k zaslání
* přijetí nabídky s dodatky/výhradami **🡪 odmítnutí původní** a **učinění nové nabídky**
* **nemění-li** dodatek/odchylka podmínky nabídky **významným způsobem**, jedná se o **přijetí nabídky**, pokud oferent bez zbytečného odkladu takové přijetí neodmítne nebo odchylky nevyloučil již v nabídce
* nabídka vůči více osobám: musí být přijata všemi osobami, kt. byla určena (neplyne-li z ní jiný úmysl)
* **mezi** **podnikateli významný** § 1744 OZ:

🡪 je přípustné, aby akceptant nabídku **přijal tak, že** **podle ní právně jedná**

* + 1. za podmínky, je-li to **obvyklé**
  + 2. vzhledem k **obsahu** nabídky nebo **zavedené praxi** stran

= tj. akceptant přímo poskytne určité plnění nebo jej přijme (v příslušné lhůtě k akceptaci)

**E. OBSAH SMLOUVY** (§ 1746-55)

* **A)** část smlouvy lze určit odkazem na **obchodní podmínky**:
  + **1.** **obecné obchodní podmínky** – (bez ohledu na povahu stran) - aby se staly součástí smluvního vztahu, musí na ně oferent ve smlouvě **odkázat** a současně:
    - a) musí být součástí nabídky (připojeny k ní), *nebo*:
    - b) musí být prokazatelné, že byly druhé smluvní straně známy
  + **2.** **kvalifikované** **obchodní podmínky užívané** (mezi podnikateli)
    - odkaz ve smlouvě na obchodní podmínky, které byly vypracovány odbornými či zájmovými organizacemi (není třeba připojovat či prokazovat, že byly straně známy)
    - otázka rozporu smlouvy a obchodních podmínek je řešena vždy **ve prospěch smlouvy**
    - pokud si rozporují obchodní podmínky oferenta a obláta 🡪 smlouva je uzavřena v tom rozsahu, v jakém vzájemně zaslané obchodní podmínky nejsou v rozporu (jakákoli strana může po výměně nabídky a akceptace bez zbytečného odkladu vyloučit uzavření smlouvy pro rozpor)
  + **3. obchodní podmínky užívané v běžném obch. styku s** **větším počtem osob při závazku dlouhodobého plnění stejného druhu**
    - může dojít **k jednostranné změně** obchodních podmínek, avšak tato změna musí být **přiměřená**, **rozumná** a musí vyplývat **z povahy** závazku
    - potřeba změny v průběhu trvání vztahu musí být zřejmá již při jednání o uzavření smlouvy
    - musí být dohoda o informační povinnosti o změně + právo druhé strany závazek vypovědět
* § 1753 **ochrana před překvapivými ujednáními** v obchodních podmínkách 🡪 neúčinnost takových ujednání, pokud je strana nemohla rozumně očekávat (nepřijala-li je výslovně)

(př. omezení práv z odpovědnosti za škodu, nesrozumitelný text pro laika, miniaturní písmo)

* **B)** **rámcové smlouvy** mezi podnikateli – rámují podmínky *pro futuro* pro všechny budoucí kontrakty, které dle ní budou uzavřeny, tyto jednotlivé smlouvy už na ni pak nemusejí odkazovat
* **C) doložky** upravené ve vykládacích pravidlech (např. mezin. dodací doložky INCOTERMS) > užijí-li strany doložku, dávají najevo, že se budou řídit vykládacími pravidly (je-li vztah B2C, lze se doložky vůči nepodnikateli dovolat jen, jestliže bude prokázáno, že mu význam byl znám)

**F. FORMA SMLOUVY** (§ 1756-58)

* OZ vychází zásadně z **principu neformálnosti** – písemná forma pouze tehdy, stanoví-li tak zákon
* § 1758 písemná forma musí být dodržena, pokud min. jedna strana projeví vůli uzavřít smlouvu písemně
* ↪ změnit obsah PJ lze i v jiné formě, pokud to ujednání stran nevylučuje
* § 1757 pokud je ve vztazích s podnikatelem smlouva uzavřena neformálně, avšak jedna strana zašle druhé potvrzení smlouvy zachycující její obsah 🡪 domněnka OZ, že smlouva byla uzavřena s obsahem uvedeným v příslušném potvrzení (i s odchylkami, které ale mění obsah jen nepodstatným způsobem) X druhá strana může odchylky odmítnout a odmítnout tak i potvrzení smlouvy

**G. ADHEZNÍ SMLOUVY** (§ 1798-1801)

* úprava **zvláštního způsobu kontraktace** (ne smluvní typ), kdy je **chráněna slabší smluvní strana** (B2C i B2B)
* smlouva, která splňuje tyto dva zákonné znaky:
  + i) **základní smluvní podmínky byly určeny pouze jednou smluvní stranou**
  + ii) **slabší strana neměla skutečnou příležitost obsah základních podmínek ovlivnit**
* vyvratitelná domněnka – bylo-li vůči slabší straně při uzavření smlouvy použito formuláře 🡪 adhezní smlouva
* OZ chrání slabší stranu před **třemi typy doložek**, kterými jsou:
  + i) **odkazující** **doložka** (na podmínky uvedené mimo vlastní text smlouvy;je platná pouze tehdy, pokud byla slabší strana s její existencí a významem seznámena/znala jí)
  + ii) **nesrozumitelná** **doložka** (obtížně čitelná nebo nesrozumitelná pro osobu prům. rozumu;platná, pokud nepůsobí slabší straně újmu nebo byl význam slabší straně dostatečně vysvětlen)
  + iii) **nevýhodná** **doložka** (aniž pro to je rozumný důvod, např. neobvyklé, nestandardní podmínky)
* ustanovení adhezních smlouvách jsou **kogentní pouze ve vztazích B2C**; ve vztazích B2B se **mohou strany od těchto ustanovení odchýlit** nebo **mohou některé z těchto ustanovení vyloučit**

**H. VEŘEJNÁ SOUTĚŽ O NEJVÝHODNĚJŠÍ NABÍDKU** (§ 1772-79)

* vyhlašovatel soutěže se obrací na okruh předem neurčených osob + může jasným, transparentním a nediskriminačním způsobem okruh potencionálních uchazečů omezit
* takovou soutěž musí veřejně **vyhlásit**🡪 vyhlašují se tzv. **podmínky soutěže** (ty musí být veřejné a vyhlašovatel je musí vhodným způsobem zveřejnit)
* přijetím nejvýhodnější nabídky dochází k uzavření smlouvy
* po provedení má vyhlašovatel **oznamovací povinnost**🡪 vůči úspěšnému navrhovateli, ale i vůči ostatním, neúspěšným
* odmítnout veškeré nabídky lze pouze, pokud si to vyhlašovatel vymínil v podmínkách soutěže

**CH. VEŘEJNÁ NABÍDKA** (§ 1780-84)

* = jednostranný projev vůle, kterým se navrhovatel obrací na neurčité osoby s návrhem na uzavření smlouvy
* aby se jednalo o veřejnou nabídku, musí z projevu vůle navrhovatele hlavně vyplývat **úmysl uzavřít danou smlouvu** + veřejná nabídka musí obsahovat podstatné náležitosti pro jednotlivé smluvní typy
* veřejnou nabídku musí navrhovatel vhodným a přiměřeným způsobem **zveřejnit**
* uzavření smlouvy na základě veřejné nabídky 🡪 příjemce své přijetí učiní **včas** a **v souladu s veřejnou nabídkou**
* po uzavření smlouvy má navrhovatel **oznamovací povinnost** (příjemci uzavření smlouvy + všem ostatním příjemcům, že neuspěli)

**I. DRAŽBA**

* dražba je **specifickým způsobem uzavření smlouvy o prodeji**
* lze ji chápat jako zvláštní druh soutěže o nabídku nejvyšší ceny🡪 každá podaná nabídka je zrušena nabídkou výhodnější
* dražba končí **příklepem**, s nímž je spojeno uzavření smlouvy – s tím uchazečem, který podal nejvyšší nabídku

**16. VEŘEJNÉ ZAKÁZKY A JEJICH ZADÁVÁNÍ**

**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. TYPICKÉ ZAJIŠŤOVACÍ INSTITUTY V PODNIKÁNÍ**

**1. OBECNĚ K ZAJIŠTĚNÍ A UTVRZENÍ DLUHU VE VZTAZÍCH PODNIKATELE**

* pro podnikání je větší míra rizika 🡪 soukromé právo zabezpečuje posílení postavení věřitele, aby došel uspokojení své pohledávky ze závazku (nástroje: zajištění a utvrzení dluhu)
* **A) zajištění dluhu** zlepšuje postavení věřitele tím, že mu otevírá možnost realizace zajištěné pohledávky z náhradního zdroje, resp. z majetkové jistoty; nástroje:
  + a) **obligační** – ručení, finanční záruka, dohoda o srážkách ze mzdy nebo jiných příjmů
  + b) **věcněprávní** – zástavní právo, zadržovací právo, zajišťovací převod práva
* rozlišení podle toho, kdo je poskytovatelem nástrojů zajištění:
  + a) **dlužník sám** (zástavní právo zřízené na dlužníkově majetku, zajišťovací převod vlastnického práva k jeho věci či dohoda o srážkách)
  + b) **třetí osoba** (ručení, finanční záruka,…)
    - dosáhne-li věřitel uspokojení dluhu ze zajištění poskytnutého 3. osobou, dochází ze zákona k tzv. **subrogaci poskytovatele zajištění do takto uspokojené věřitelovy pohledávky** 🡪 aby na dlužníku mohl vymoci svůj **regresní nárok**, neboli náhradu toho, co za dlužníka plnil
  + **další kvazi-zajišťující prostředky**
  + a) věcněprávní – výhrada vlastnického práva, zákaz zcizení věci
  + b) obligační – kumulativní intercese (přistoupení 3. osoby k dluhu), smlouva o plnění třetí osoby (garance výsledku – tj. i dluhů, co ještě nevznikly; neakcesorické rukojemství)
* **B) utvrzení dluhu**
  + posilují postavení věřitele výlučně v rovině právní; dlužníka více motivují je splnění dluhu, samy však nedávají věřiteli možnost náhradního uspokojení
  + OZ sem řadí *smluvní pokutu* a *uznání dluhu*
  + je-li více dluhů, věřitel započte plnění nejprve na nejméně zajištěný dluh (např. na „jen“ utvrzený)
* **specifika závazků podnikatele ve vztahu ke spotřebitelům**
  + 1. zákaz zneužívajících ujednání v neprospěch spotřebitele (zákaz zpeněžení či ponechání si zástavy dlužníka, zákaz nepřiměřených ujednání)
  + 2. zajišťuje-li závazek směnka, lze proti dobrověrnému nabyvateli směnky od podnikatele (původního věřitele) uplatnit námitku (rozhodnutí NS zde prolomilo abstraktní povahu směnky)
  + 3. zák. o spotřebitelském úvěru:
    - úvěr nelze zajistit směnkou či šekem (krom sp. úvěru na bydlení – tam lze dočasně zajistit směnkou na jméno, kt. musí věřitel vrátit po zajištění úvěru zást. právem
    - zajištění nesmí být ve zcela zjevném nepoměru k hodnotě zajišťované pohledávky
    - nemovitá věc či VP k ní smí být zajištěna jen zástavním právem
    - zástava u spotř. úvěru na bydlení lze zpeněžit nejdříve 6 měsíců po oznámení započetí výkonu zástavního práva a nelze bránit dlužníku v prodeji zástavy za účelem splacení dluhu
  + 4. nepřiměřeně vysoká smluvní pokuta je v B2C zakázána (v obecné úpravě: soud může nemravnou pokutu snížit), při prodlení nesmí přesáhnout 0,1 % denně, celkem max. 50% jistiny, max. 200 000 Kč

**2. FINANČNÍ ZÁRUKA**

* **zvláštní zajišťovací nástroj, kt. navazuje na obecnou koncepci ručení, doplňuje ji však o několik specifik B2B**
* při zajištění nepeněžité pohledávky ručitel zajistí do určené výše jen peněžitou pohledávku, která věřiteli přísluší při porušení zajištěné povinnosti 🡪 nemusí tak místo dlužníka plnit zajištěný nepeněžitý dluh (např. dodat slíbené zboží) 🡪 uplatní se **teorie ručení** namísto teorie splnění
  + dle ObchZ se ručitelem z finanční záruky mohla stát pouze banka 🡪 zákon pojednával o *bankovní záruce* **X** nyní se ručitelem může stát každý – banka, podnikatel a dokonce nepodnikatel

**3. ZÁSTAVNÍ PRÁVO K PODÍLU V OBCHODNÍ KORPORACI**

* základní podmínkou je **převoditelnost podílu**🡪 zástavní právo lze zřídit jen k podílu, který je možno převést
* pro zastavení platí stejné podmínky jako pro jeho převoditelnost
* zastaven může být i družstevní podíl (i v BD) 🡪 stanovy BD mohou zastavení podílu podmínit nebo vyloučit
* podíl nelze zastavit, je-li vtělen do CP (kmenový list, akcie) 🡪 předmětem dispozice či zatížení je pak pouze CP
* ↪ nevydané akcie = nevtělené > převoditelné X ale zastavení brání ZVR: zákaz zápisu zást. práva k nim do OR)
* **zástavní právo k podílu vzniká zápisem do veřejného rejstříku, ve kterém je korporace zapsána**
* ↪ problém u družstev, kt. se do rejstříku nezapisují 🡪 ad hoc zápis do OR pro účely vzniku zástavního práva
* podíl lze zastavit opětovně a na jednom podílu tak může váznout více zástavních práv
* zástavní smlouva může oprávnit zást. věřitele k výkonu hlasovacího práva v korporaci (je-li s podílem spojeno)
* zástavu lze zásadně zpeněžit ve veřejné dražbě či soudním prodejem 🡪 lze však sjednat dohodu o jiném způsobu prodeje
* nepodaří-li se podíl zpeněžit, může zástavní věřitel od tohoto okamžiku vykonávat společnická práva 🡪 lze sjednat, že v tom momentu na věřitele podíl i přechází (blíží se propadné zástavě)
* není-li sjednáno, má zástavní věřitel právo domáhat se na dlužníkovi, aby na něj podíl převedl

↪ v krajním případě dlužníkovu vůli nahradí soud

**4. ZÁSTAVNÍ PRÁVO K CP, ZAKNIHOVANÉMU CP A ÚČTU VLASTNÍKA ZAKNIHOVANÝCH CP**

* písemná forma je vyžadována pouze, pokud CP nebyl odevzdán zástavnímu věřiteli (nebo 3.-opatrující osobě)
* ↪ nejčastěji u zaknihovaných CP, popř. účtu vlastníka **X** u CP (listinných) naopak lze uvažovat o ústní formě
* vznik zástavního práva k:
  + CP na řad: je potřeba i zástavní rubopis (doložka „k zastavení“ + označení věřitele) 🡪 odevzdat
  + CP na doručitele: lze zřídit zápisem do rejstříku zástav 🡪 smlouva ve formě veř. listiny 🡪 odevzdat
  + zaknihovanému CP: zápisem na účtu vlastníka v příslušné evidenci
* účtu vlastníka zaknihovaných CP: ZP se *ex lege* vztahuje na všechny zaknihované CP, které jsou na účtu zapsány při vzniku ZP i na všechny, které po dobu trvání zástavního práva přibudou

**5. FINANČNÍ ZAJIŠTĚNÍ**

* úprava ve zvláštním zákoně – **zákonem č. 408/2010 Sb., o finančním zajištění** (implementuje EU směrnici)
* **mezi** **stanoveným okruhem subjektů** (§ 7 ZFZ) (typicky profesionálové na fin. trhu)
* **k zajištění pohledávek tzv. finančního charakteru** (pohledávky z obchodů, jejichž předmětem jsou peněžní prostředky, investiční nástroje a další komodity vymezené v ZFZ)
* dva typy: 1. zástavní právo k finančnímu kolaterálu nebo 2. zajišťovací převod finančního kolaterálu

↪ fin. kolaterál: např. finanční nástroj (včetně CP), peněžní prostředky na účtech, některé úvěrové pohledávky 🡪 výčet v § 5 ZFZ)

* **řada odchylek od obecné úpravy** toho kterého zajišťovacího nástroje🡪 posilují smluvní volnost stran, ale oslabují ochranu, kterou zákon jinak poskytuje zvláště jejich poskytovatelům (např. dle ZFZ lze sjednat při nesplnění okamžité propadnutí CP zást. věřiteli; neplatí notifikační povinnost s 30denní lhůtou na prodej)
* př. ZP k akcii, kt. zajišťuje úhradu kupní ceny nemovitosti – to ale není pohledávka fin. charakteru = ZP k CP
* př. ZP k akcii zřídí subjekt v § 7 ZFZ + zajišťuje jím pohledávku fin. charakteru (vrácení úvěru) = fin. zajištění

**18. KUPNÍ SMLOUVA**

**1. OBECNÁ USTANOVENÍ**

* **kupní smlouvou se prodávající zavazuje odevzdat věc, která je předmětem koupě, kupujícímu a umožnit mu nabýt její vlastnictví a kupující se zavazuje věc převzít a zaplatit**
* povinnost prodávajícího: odevzdat předmět koupě, řádně, v místě a čase plnění podle smlouvy
* může jít o věc již vyrobenou, tak o věc, která teprve vyrobená bude (opatřuje-li si prodávající vše k výrobě)
* **kupní cena** – sjednána jako **pevná cena** *nebo* **způsob jejího určení** (jednotka množství, váhy atp.)

– není-li > platí, že je sjednána **cena ve výši obvyklé** (v době a místě uzavření smlouvy, příp. nelze-li takto určit, určí ji soud)

**2. KOUPĚ MOVITÉ VĚCI**

**předmět** **koupě**:

* věc individuálně či věc druhově/množstvím určená, věc hromadná i věc, jak stojí a leží (§ 1918 OZ)
* určení věci musí být dostatečně **určité** 🡪 slovní popis, odkaz na techn. normu, odkaz na vzorek či předlohu,…
* má-li kupující určit dodatečně vlastnosti a neučiní-li to včas, určí je prodávající sám a přihlédne přitom k potřebám kupujícího, které zná
* není-li určena jakost a provedení > pak takové, kt. jsou vhodné pro účel patrný ze smlouvy (není-li patrný, pak pro účel obvyklý)
* povinnost zabalit zboží dle smlouvy,není-li určeno**: dle zvyklostí** (zabezpečit uchování věci a její ochranu)
* s dodáním věci je prodávající povinen dodat i **doklady potřebné k převzetí a užívání věci**
* množství může být sjednáno **přesně** či **jen přibližně** (rozsah tolerance mohou smluvní strany sjednat libovolně; není-li určen, činí +/-5 % množství dle smlouvě; u předodávky lze přebytek odmítnout
* doba plnění ve smlouvě je určena **přesně**, nebo **lhůtou**🡪 není-li stanovena, splnění může kupující požadovat ihned po uzavření smlouvy > povinnost dodat bez zbytečného odkladu

**místo plnění předmětu koupě**:

* nepeněžitý dluh: v místě bydliště či sídla dlužníka, jde-li o závazek z provozu závodu, v místě závodu (§1954)
* je-li věc odesílána > účinky odevzdání věci nastávají předáním věci dopravci, je-li zjevně označena jako zásilka pro kupujícího X není-li označena: až oznámením o odeslání, příp. až ji dopravce kupujícímu předá

**nebezpečí škody na zboží:**

* přechází **převzetím věci** *nebo*: když kupující věc nepřevzal, byť mu prodávající umožnil s ní nakládat
* je-li věc odesílána > přechází nebezpečí škody **předáním** věci **dopravci**
* u věci druhově určené přejde nebezpečí Š, až když dojde k oddělení /odlišení + označením pro kupujícího
* při samoobslužném prodeji tehdy, co věc vezme do ruky, ale vlastnické právo nabude až zaplacením

**splatnost kupní smlouvy:**

* nárok na zaplacení kupní ceny vzniká prodávajícímu dodáním zboží
* ↪ **speciální úprava u smluv mezi podnikateli** (a mezi podnikatelem a VP korporací)🡪 **do 30 dnů od doručení faktury nebo odevzdání zboží**, podle toho, co nastane později 🡪 strany si mohou sjednat dobu splatnosti obecně do 60 dnů a **delší jen, pokud to není vůči věřiteli hrubě nespravedlivé** (úplnou volnost lze tedy předpokládat mezi podnikateli, pokud ani jeden není ve výrazně slabším postavení)
* ↪ dodává-li podnikatel **VP korporaci** (zejména státu, kraji, obci), mohou si ujednat delší lhůtu splatnosti, je-li to odůvodněno povahou závazku, a **doba splatnosti: max. 60 dnů** (avšak lze plnit ve formě splátek)

**vady**

* **faktické vady** – vada jakosti, provedení, množství, v dokladech pro užívání věci, plnění jiné věci
* množstevní vada = dodání menšího množství, než jaké je uvedeno v prohlášení prodávajícího nebo v dokladu o předání; pokud je s nimi v souladu, ale menší než smluvené 🡪nejde o vadu, ale o *částečné plnění* nebo *nesplnění smlouvy*
* **právní vady** – pokud k předmětu plnění uplatňuje právo třetí osoba 🡪 v praxi jde o případy, kdy nepřešlo vlastnické právo nebo je věc zatížená právem duševního vlastnictví
* kupující je povinen zboží převzít **a co nejdříve** po přechodu nebezpečí škody na věci **s dostatečnou péčí prohlédnout** a přesvědčit se o jeho vlastnostech a množství
* věc má vadu buď: 1) v době přechodu nebezpečí škody (tj. když ji prodávající odevzdá kupujícímu, příp. dopravci), nebo 2) vznikne později (ne v době přechodu nebezpečí Š)> právo lze pak uplatnit jen tehdy, vznikla-li vada **porušením povinnosti** prodávajícího (např. špatně to zabalil > poškození při přepravě)
* zjevné vady musí reklamovat bez zbyt. odkladu poté, co je zjistil/co je mohl zjistit
* skryté vady musí reklamovat bez zbyt. odkladu poté, co je mohl zjistit, **max. do 2 let od odevzdání**
* **X** zvl. ustanovení **pro prodej v obchodě** (podnikatel-spotřebitel) § 2161/2 > má se za to, že projeví-li se vada do 6 měsíců od převzetí, byla věc vadná při převzetí
* **u spotřebního zboží** prodaného v obchodě (§ 2165): lze uplatnit právo z vady, která se u něj „vyskytne“ v době 24 měsíců od převzetí

[většina to vykládá jako plnou 2letou zákonnou odpovědnost X jiní: mezi 7. a 24 měsícem sice ještě lze reklamovat, ale už musí spotřebitel prokázat, že vada existovala při převzetí – což je dost těžké]

* jde-li o **podstatné porušení smlouvy** – právo kupujícího:
  + a) na odstranění vady dodáním nové věci nebo chybějícího množství nebo opravou věci
  + b) na přiměřenou slevu z kupní ceny
  + c) odstoupit od smlouvy
* jde-li o **nepodstatné porušení smlouvy** – právo na a) + b) (do odstranění vady nemusí kupující platit část ceny, která odpovídá jeho právu na slevu)
* u prodeje v obchodě má kupující právo na dodání nové věci/výměnu, i když je vada odstranitelná (když je vad více nebo když jde o opakovaný výskyt vady po opravě)(§ 2169)
  + **nejsou přípustná ujednání zkrácení doby** pro uplatnění práv z odpovědnosti za vady s výjimkou koupě zboží použitého, kde je přípustné krácení až o polovinu doby (§ 2168)
* **čeho se lze domáhat uplatněním p. z vadného plnění, toho se nelze domáhat z jiného p. titulu** (§ 1925), to ale nevylučuje p. na náhradu další škody, která vzejdeažz vadného plnění

**záruka za jakost**

* **= závazek** prodávajícího, že **věc bude určitou dobu způsobilá k použití** pro obvyklý účel **nebo že si zachová obvyklé vlastnosti**
* ↪ záruční doba je buď určená ve smlouvě, nebo záruku přejímá prodávající prohlášením (záruční listinou), nebo je uvedena na obalu či v reklamě (je-li rozdílná > pak platí ta nejdelší doba; smlouva má ale přednost)
* odpovědnost za vady, které se vyskytnou a jsou vytčeny do konce záruční doby (to ale nezbavuje kupujícího povinnosti oznámit zřejmé či skryté vady bez zbytečného odkladu, neudělá-li to, má smůlu i když je v záruce)

**3. KOUPĚ NEMOVITÉ VĚCI**

* nutnost **písemné formy** smlouvy
* zřizuje-li se v těchto případech **věcné právo k věci zapsané do VS**, vzniká **až zápisem do VS**
* **odpovědnost za vady**: kupující má právo na přiměřenou slevu z ceny, je-li reálná výměra pozemku jiná než ta v KS, nemá-li však výměru v souladu s VS, má právo na přiměřenou slevu z ceny, jen bylo-li to ujednáno
* v ostatním se na smlouvu o nemovité věci použijí přiměřeně ustanovení o koupi movitých věcí

**4. VEDLEJŠÍ UJEDNÁNÍ PŘI KUPNÍ SMLOUVĚ**

* a) **výhrada vlastnického práva**
  + zakládá domněnku, že kupující se stane vlastníkem teprve úplným zaplacením kupní ceny
  + jde-li o věc zapsanou ve VS, působí vůči třetím osobám, jen byla-li výhrada do VS zapsána
* b) **výhrada zpětné koupě**
  + zakládá povinnost převést věc prodávajícímu na vyžádání zpět v nezhoršeném stavu s tím, že prodávající vrátí kupní cenu
  + lhůta pro žádost (nebyla-li sjednána) = movitá věc: **3 roky**, nemovitá věc: **10 let**
  + obdobně lze sjednat **výhradu zpětného prodeje** prodávajícímu
* c) **předkupní právo**
  + zakládá povinnost dlužníka nabídnout věc předkupníkovi ke koupi, pokud by ji chtěl prodat 3. osobě
  + lze ji sjednat i mimo kupní smlouvu a zvláštní dohodou ho lze ujednat i na jiné způsoby zcizení
* d) **koupě na zkoušku**
  + není-li lhůta sjednána 🡪 u movitých věcí **3 dny** a u nemovitých **1 rok**
* e) **výhrada lepšího kupce**
  + lhůta u movitých věcí **3 dny** a u nemovitých **1 rok**
  + zda je nový kupec lepší, rozhoduje prodávající podle své volné úvahy
* f) **cenová doložka**
  + závazek upravit kupní cenu s přihlédnutím k výrobním nákladům (či cenové změny hl. surovin)
  + rozhodnými dobami jsou doba uzavření smlouvy a doba, kdy měl prodávající věc dodat
* g) **jiná vedlejší ujednání**

**19. SMLOUVA O DÍLO A SMLOUVA O KONTROLNÍ ČINNOSTI**

**1. OBECNÁ ÚPRAVA**

* **zhotovitel se zavazuje provést na svůj náklad a nebezpečí pro objednatele dílo a**
* **objednatel se zavazuje dílo převzít a zaplatit jeho cenu**
* na náklad zhotovitele =není-li dohodnuto jinak, nese zhotovitel náklady provádění díla, až do okamžiku, kdy mu vznikne nárok na zaplacení díla
* nebezpečí = zhotovitel nese až do předání díla (ztráty, poškození nebo zničení předmětu díla)
* **dílo** = **zhotovení určité věci**, nespadá-li pod režim KS, a dále **údržba, oprava, úprava věci** nebo **činnost** s jiným výsledkem ↪ dílem je vždy určitá činnost – její výsledek se označuje jako **předmět díla**
* když se strana zavazuje dodat věc, co bude teprve vyrobena > posouzeno jako kupní smlouva **X** výjimky:
  + ↪ předání podstatné části materiálu k výrobě – např. ušití šatů z látky objednatele
  + ↪ spočívá-li převážná část plnění toho, kdo věc vyrábí, ve výkonu činnosti – např. namalování obrazu
* **podstatné náležitosti SoD:**
  + i) vymezení díla nebo jeho předmětu
  + ii) závazek objednatele dílo převzít a zaplatit jeho cenu
* X cena díla bývá zpravidla stanovena ve smlouvě – nemusí být 🡪 pak je cena jako cena obvyklá za srovnatelné dílo v době uzavření smlouvy za obdobných smluvních podmínek
* X nepatří sem ani doba plnění 🡪 pokud není ve smlouvě, tak **v době přiměřené jeho povaze**
* **osobní vlastnosti zhotovitele** 🡪 je-li na ně dílo vázáno, provede Z dílo osobně či pod svým osobním vedením
  + spočívá-li v nich dílo 🡪 smrtí Z závazek zaniká (ledaže by jeho právní nástupce mohl dílo úspěšně provést) X v ostatních případech smrtí závazek nezaniká (ledaže by se plnění stalo nemožným nebo zbytečným) [platí i pro smrt objednatele]
* **součinnost objednatele** 🡪 je-li nutná a není-li uvedena doba poskytnutí > zhotovitel určí přiměřenou lhůtu > po uplynutí si může zajistit náhradní plnění na účet objednatele nebo po upozornění odstoupit od smlouvy
* **průběžná kontrola provádění díla** 🡪 právo na ni, porušuje-li zhotovitel svoje povinnosti, vyzve jej objednatel k nápravě; pokud tak neučiní v přiměřené době, může objednatel od smlouvy odstoupit
* **věci opatřované objednatelem** k provedení díla 🡪 předá je v dohodnuté době, jinak může Z po výzvě věc opatřit na účet O (ten věc a účelně vynal. náklady bez zbytečného odkladu po výzvě zaplatí); dokud se věc nestane zpracováním součástí předmětu díla, nese objednatel nebezpečí škody a Z odpovídá jako skladovatel
* **nevhodná věc či příkaz od O** 🡪 překáží-li v řádném provádění díla, Z jej přeruší až do výměny věci či změny příkazu, trvá-li na O na provádění s nevhodnou věcí/příkazem, může Z od smlouvy odstoupit nebo požadovat potvrzení k pokračování díla v písemné formě; O pak nebude mít práva na vady z díla z toho vzniklé
* **vlastnické právo k předmětu díla – kdo se stává originárním vlastníkem** (§ 2599)**:**
  + i) k věci určené jednotlivě > VP nabývá objednatel

↪ výjimky 🡪 *zpracoval věc jinde než u objednatele či na jeho pozemku* 🡪 VP nabývá zhotovitel

🡪 *hodnota díla je stejná/vyšší než hodnota zpracované věci* 🡪 VP nabývá zhotovitel

* + ii) k věci určené druhově > VP nabývá zhotovitel

↪ výjimka 🡪 *zhotovil věc u objednatele nebo na jeho pozemku*🡪 VP nabývá objednatel

* **dílo je provedeno, je-li dokončeno a předáno**
  + ↪ dílo je dokončeno, je-li předvedena jeho způsobilost sloužit svému účelu 🡪 lze sjednat prokázání dokončení provedením zkoušek
  + ↪ objednatel může převzít dokončené dílo s výhradami nebo bez výhrad (pak ale nemůže úspěšně uplatnit právo ze zjevné vady, namítne-li Z u soudu, že je O neoznámil při převzetí)
* **nabytí vlastnického práva a přechod nebezpečí škody na věci** 🡪převzetím (nenabyl-li O již dříve originárně)
* **svépomocný prodej** 🡪vyrozumění o dokončení > nepřevezme-li O předmět díla bez zbytečného odkladu poté, co mělo být dílo dokončeno > vyrozumění o zamýšleném prodeji (min. 1 měs. lhůta k převzetí) > Z může věc **na účet objednatele vhodným způsobem prodat** (i bez vyrozumění nehlásí-li se min. 6 měs.)
* **cena díla**
  + 🡪 1. pevná částka, 2. odkaz na rozpočet, 3. odhad, 4. způsob určení ceny
* **právo na zaplacení díla vzniká jeho provedením**; je-li sjednáno, že dílo bude přejímáno po částech, vzniká právo na zaplacení za každou část při jejím provedení (dispozitivní – lze sjednat odchylně)
  + cena **odhadem**: zjistí-li Z po uzavření smlouvy, že cenu určenou odhadem bude třeba podstatně překročit, je povinen to oznámit bez zbytečného odkladu a výši nové ceny odůvodnit
* ↪ neučiní-li tak zhotovitel bez zbytečného odkladu poté, co tuto skutečnost zjistil anebo zjistit měl🡪 nevznikne mu právo na zaplacení rozdílu v ceně (objednatel může odstoupit od smlouvy)
* **zmaří-li objednatel provedení díla** z důvodu, za nějž odpovídá, náleží zhotoviteli cena za dílo snížená o to, co neprovedením díla ušetřil – **zmaří-li zhotovitel**, nemá právo na zaplacení ceny díla
  + cena **pevnou částkou** nebo **odkazem na rozpočet**, kt. je součástí smlouvy nebo kt. Z sdělil objednateli před uzavřením > nemůže se O ani Z **domáhat změny ceny proto, že si dílo vyžádalo jiné úsilí nebo náklady**, než strany při uzavření smlouvy předpokládaly **X** rozšíření nebo omezení díla
* nastane-li mimořádná nepředvídatelná okolnost, která dokončení díla podstatně ztěžuje, může **soud** rozhodnout o spravedlivém zvýšení ceny za dílo
* *záruka úplného rozpočtu* – jestli se Z zaručil, že je úplný, nemůže požadovat zvýšení ceny
* sjednají-li si tak strany, **má zhotovitel právo na zvýšení ceny díla**:
  + 1. *neúplný rozpočet* (tj. s výhradou neúplnosti), zvýšení ceny za činnosti, kt. nešly předvídat
  + 2. *nezávazný rozpočet* (tj. s výhradou nezávaznosti), zvýšení ceny kvůli nevyhnutelnému převýšení nákladů vzhledem k vývoji např. cen materiálu (lze sjednat například % rozpětí)
  + informační povinnost ze strany Z  (pod sankcí ztráty práva na zvýšení ceny), nesouhlasí-li O, určí to soud; požaduje-li Z zvýšení nad 10% ceny, může O odstoupit (+nahradit částečné provedení)
* **vady díla**
  + **dílo má vadu, neodpovídá-li smlouvě** 🡪 není ve sjednaném rozsahu, jakosti a provedení (**faktické**)
  + vadou je i plnění jiné věci a vady v dokladech nutných pro užívání věci, která je předmětem díla
  + pro posouzení vadného plnění rozhodující: **zda tvrzená škoda existovala v době předání díla** (bez ohledu na to, kdy se projeví) **X** vada vzniklá v době po předání díla založí právo z vadného plnění, jen způsobil-li ji zhotovitel porušením své povinnosti
  + **právní** **vady** – k předmětu plnění uplatňuje právo třetí osoba a O o tom nevěděl a nemohl vědět
  + ↪ zvl. úprava pro SoD: dojde-li v důsledku použití předmětu díla k ohrožení/porušení práva třetí osoby z prům./jiného duš. vlastnictví, je Z zavázán, pokud to věděl/musel vědět při uzavírání smlouvy
* **reklamace vadného plnění**
  + a) **zjevné vady** (ty, které lze zjistit při prohlídce provedené při předání) 🡪 nutno reklamovat bez zbytečného odkladu po předání
  + b) **skryté vady** (ty, které při prohlídce zjistit nelze a projeví se až později) 🡪 nutno reklamovat bez zbytečného odkladu poté, co je objednatel zjistil nebo zjistit měl (**nejpozději do 2 let od předání**)
  + Z nemá právo námitky opožděného uplatnění práva, pokud výslovně ujistil, že je dílo bez vad nebo je lstivě zastřel nebo o nich v době předání věděl nebo musel vědět
  + **podstatné porušení smlouvy**, právo na:
  + a) *provedení náhradního díla nebo dokončení díla*
  + b) *opravu vady*
  + c) *přiměřená sleva*
  + d) *odstoupení od smlouvy*
  + = takové porušení, o němž strana porušující smlouvu již při uzavření smlouvy při uzavření smlouvy věděla nebo musela vědět, že by druhá strana smlouvu neuzavřela, kdyby toto porušení předvídala
    - nezvolí-li objednatel právo z vadného plnění včas, má pouze práva jako při nepodstatném porušení
  + **nepodstatné porušení smlouvy:**
  + a) *provedení náhradního díla* (lze-li předmět vrátit nebo předat zhotoviteli) *nebo dokončení díla*
  + b) *oprava vady*
  + c) *přiměřená sleva*
  + neodstraní-li Z vadu včas nebo odmítne odstranit > právo na *d) odstoupení od smlouvy*
  + do odstranění vad nemusí O platit část ceny přiměřeně odpovídající jeho práva na slevu
* záruka za jakost 🡪 viz otázka 18

**2. STAVBA JAKO PŘEDMĚT DÍLA**

* zvláštní úprava SoD, předmětem je **zhotovení, oprava nebo úprava stavby nebo úprava nemovité věci**
* subsidiárně: obecná úprava SoD, úprava vadného plnění z KS, obecná úprava vadného plnění
* **nebezpečí škody** 🡪 zhotovitel nese nebezpečí škody nebo zničení stavby až do jejího předání (X vis maior)
* **právo na vyúčtování** 🡪 dosavadního postupu prací + vynaložených nákladů, je-li cena určena odkazem na hodnotu práce dle skutečného rozsahu nebo na hodnotu použitých věcí a dalších nákladů
* **kontrola provádění díla** 🡪 obecné právo průběžné kontroly z SoD, zvláštní u stavby: kontrola předmětu díla na určitém stupni jeho provádění (např. postupy, u kt. následná kontrola není objektivně možná – kontrola izolace před jejím zakrytím apod.), povinnost pozvat objednatele; nedorazí-li, má právo dodatečné kontroly
* **skryté překážky** týkající se místa 🡪 znemožňují provést dílo dohodnutým způsobem – povinnost bez zbytečného odkladu oznámit objednateli a navrhnout odpovídající změnu díla – nedohodnou-li se, může kterákoliv ze stran od smlouvy odstoupit
* **vady stavby** 🡪 skryté vady – stejné jako u obecné SoD, oznámit nejpozději do 5 let od převzetí (je-li objednatel slabší stranou, nepřihlíží se ke sjednanému zkrácení této doby)
* **solidární odpovědnost** 🡪 vzhledem k tomu, co sám dodal, je se zhotovitelem společně a nerozdílně zavázán
  + i) **subdodavatel** – ledaže prokáže, že vadu způsobilo jen rozhodnutí zhotovitele nebo toho, kdo nad stavbou vykonával dozor
  + ii) **kdo dodal stavební dokumentaci** – ledaže prokáže, že vadu nezpůsobila chyba ve stavební dok.
  + iii) **kdo prováděl dozor nad stavbou** – ledaže prokáže, že vadu nezpůsobilo selhání dozoru
* zhotovitel se zprostí odpovědnosti, pokud prokáže, že vada byla způsobená výlučně činností u osob v ii) nebo iii), které si vybral sám objednatel

**3. DÍLO S NEHMOTNÝM VÝSLEDKEM**

* takové, které spočívá v jiné činnosti, než je zhotovení věci nebo její údržba, oprava či úprava
* zhotovitel má postupovat s odbornou péčí tak, aby dosáhl výsledku určeného ve smlouvě
* povinnost předat výsledek objednateli, považuje se za předané, je-li dokončeno a zhotovitel umožní jeho užití
* výsledek činnosti, který je předmětem práva průmyslového či jiného duševního vlastnictví: lze poskytnout jinému s výslovným souhlasem objednatele, není-li, nesmí se zhotovitel dostat do rozporu s jeho zájmy
  + má se za to, že jej zhotovitel poskytl k účelu vyplývajícímu ze smlouvy

**SMLOUVA O KONTROLNÍ ČINNOSTI**

* **smlouvou o kontrolní činnosti se kontrolor zavazuje nestranně zjistit stav určité věci nebo ověřit výsledek určité činnosti a vydat o tom kontrolní osvědčení a objednatel se zavazuje zaplatit mu odměnu**
* k ujednání, jež by mohlo ovlivnit nestrannost nebo správnost kontroly, se nepřihlíží (**zdánlivé PJ**)
* svojí povahou se blíží ke SoD (různé teorie: samostatný sml. typ, typ mandátní smlouvy,…)
* kontrolor odpovídá za výsledky své činnosti a není vázán pokyny objednatele, které by mohly ovlivnit výsledky jeho činnosti
* forma smlouvy 🡪 není povinná písemná forma, postačuje ústní
* smlouvou o kontrolní činnosti je i smlouva, kterou uzavírá auditor s OK o povinném ověření účetní závěrky
* **kontrolor je povinen postupovat s odbornou péčí** (pečlivě a loajálně, ale i **odborné** znalosti a dovednosti)
* podstatná náležitost smlouvy: vymezení předmětu kontroly (není-li rozsah či způsob > obvyklý, doba > bez zbytečného odkladu, místo > kde je předmět kontroly, odměna > obvyklá výše v době uzavření smlouvy)
* objednatel je povinen oznámit včas místo kontroly a poskytnout nutnou součinnost, zajistit přístup
* **zvláštní povinnost** **k** **náhradě** **škody** vzniklé porušením povinnosti provést kontrolu **řádně** 🡪 kontrolor je povinen nahradit škodu v rozsahu, v jakém objednatel kontroly nemůže účinně dosáhnout náhrady, uplatní-li včas právo z vadného plnění vůči tomu, kdo plnil kontrolovaný předmět

**20. DISPOZICE S OBCHODNÍM ZÁVODEM**

**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

**21. NÁJEM PROSTOR SLOUŽÍCÍHO K PODNIKÁNÍ, PODNIKATELSKÝ PRONÁJEM MOVITÝCH VĚCÍ, LEASING**

**1. OBECNÁ ÚPRAVA NÁJMU**

* nájem = *právo dočasně užívat pronajatou věc za úplatu;*
* **nájemní smlouvou se: – pronajímatel zavazuje přenechat věc k nájemci k dočasnému užívání a**

**– nájemce se zavazuje platit za to pronajímateli nájemné**

* forma: není předepsána **X** písemná u nájmu k zajištění bytových potřeb nájemce+členů jeho domácnosti
* znaky nájmu:
  + **předmět nájmu**
* věc nemovitá (či její část); věc movitá nezuživatelná

X věc zuživatelná, jen bude-li pronajímateli vrácena v původ. stavu (př. poslouží jako dekorace)

* vždy věc **nezastupitelná** (indiv. určená) (věci druhově určené jsou předmětem zápůjčky)
  + **dočasnost nájmu**
* nejde o trvalé užívání cizí věci 🡪 na dobu určitou nebo neurčitou (i kombinace: např. na 3 roky s 3 měs. výpovědní dobou nebo např. doba určitá s automatickou prolongací o rok atp.)
  + **úplatnost**
* úplata = „nájemné“ 🡪 může být sjednáno **v penězích i jinak** (výkon práce, poskytnutí služby…)
* nebyla-li sjednána jeho *výše*, náleží pronajímateli **nájemné obvyklé** (v daném místě a čase)

X nebyla-li sjednána *úplatnost* > jde o výprosu nebo výpůjčku

* nájem X pacht 🡪 právo nájemce věc **užívat X** právo pachtýře věc **požívat** (brát plody a užitky i sám pronajmout)
* pronajímatel není nutně vlastník věci – např. když půjde o pachtýře, nebo oprávněného z věcného břemene

Povinnosti

* *pronajímatel*: odevzdat věc nájemci do užívání, udržovat ji v řádném stavu a nerušit nájemce v užívání;
* *nájemce*: věc užívat smluveným, resp. obvyklým způsobem, platit nájemné a věc po skončení nájmu vrátit v dobrém stavu (odpovídajícímu běžnému opotřebení při řádném užívání)

**2. NÁJEM PROSTORU SLOUŽÍCÍHO K PODNIKÁNÍ**

* **nájemce: vždy podnikatel** 🡪 **pronajatý prostor slouží alespoň převážně provozu jeho obchodního závodu**
* nejde o samostatný smluvní typ, ale zvl. úpravu vůči obecné úpravě nájmu; **dispozitivní**

↪ dříve upraven **zvláštním zákonem o nájmu a podnájmu nebytových prostor** (1990)

* znaky tohoto nájmu:
* 3 základní – *předmět nájmu, dočasnost, úplatnost*
* jde o **prostor sloužící k podnikání – účel nájmu** =provozování podnikatelské činnosti v prostoru **+**

**– faktické užívání** = prostor slouží převážně k podnikání

* zápis do KN 🡪 obecně lze na návrh vlastníka či s jeho souhlasem zapsat nájem do VS (§2203) >při změně vlastnictví přechází P@P z nájmu na nového vlastníka (§ 2021) > díky zápisu ve VS má nájemce lepší postavení
* poskytování služeb 🡪 pronajímatel je povinen zajistit nezbytné služby v rozsahu jako u nájmu bytu (§2303)
* změna činnosti 🡪 není-li sjednán úplný zákaz změny, může nájemce provozovatv prostoru jinou činnostči měnit způsob výkonu, jen jde-li o **nepodstatnou změnu** nebo **nedojde-li tím ke zhoršení poměrů v nemovité věci** nebo **k poškozování** pronajímatelenebo ostatních uživatelů **nad přiměřenou míru** (§2304)
* štíty a jiná znamení 🡪 není-li sjednáno jinak, podnikatel má právo nemovitost opatřit takovými znameními v přiměřeném rozsahu, má-li k tomu souhlas pronajímatele – pronajímatel ale může odmítnout, jen má-li k tomu vážný důvod (např. památková ochrana domu), při pasivitě po 1 měsíci fikce souhlasu (§2305)
* převod nájmu🡪nájemce je oprávněn převést nájem v souvislosti s převodem podnikatelské činnosti, jíž prostor slouží 🡪 nutný písemný souhlas pronajímatele + smlouva o převodu musí být uzavřena **písemně**

*X učebnice:* § 2307 se bude vztahovat na inominátní smlouvy u převodu podnik. činnosti, ne na obchodní závod – protože tam dochází k převzetí či přechodu (děděním) *uno actu* i bez souhlasu

* skončení nájmu se řídí obecnou úpravou; zvl. pravidla pro nájem na dobu určitou:
* obě strany mohou vypovědět pro hrubé porušování povinností (§ 2308-2309) (nemusí dosahovat intenzity podstatného porušení smlouvy dle obecné úpravy v §2002 pro odstoupení od smlouvy)
* nájemce může vypovědět, ztratil-li způsobilost podnikat nebo prostor ztratil způsobilost sloužit k výkonu činnosti, k němuž byl určen
* automatická prolongace bez výzvy k opuštění jako u bytu
* nájemce může při změně okolností (když nelze rozumně požadovat, aby v nájmu pokračoval)

↪ **výpověď** 🡪 musí být **písemná** + **uvádět důvod** (výpovědní doba je 3měsíční)

X u n. na dobu neurčitou 6měsíční (**x** 3měsíční je-li vážný důvod **a** nájem kratší 5let) + nemusí být písemná

* **písemné námitky** proti výpovědi (1 měsíc od doručení) 🡪 podmínkou pro možnost obrátit se na soud, nebudou-li druhou stranou shledány oprávněnými (1 měsíc na zpětvzetí výpovědi, poté 2 měsíce na žalobu)
* právo na náhradu za převzetí klientely🡪 (při výpovědi pronajímatele) od toho, kdo získal převzetím výhodu

**3. PODNIKATELSKÝ PRONÁJEM VĚCÍ MOVITÝCH**

* **pronajímatel, který je podnikatelem a jehož podnikání spočívá v pronajímání věcí, přenechává movitou věc jinému do užívání na dobu určitou za úplatu** (zvláštní **dispozitivní** úprava nájmu, nejde o zvl. smluvní typ)
* **specifické znaky:**
  + i) **postavení pronajímatele jako podnikatele**
  + ii) **charakter pronájmu jako podnikání**
  + iii) **doba určitá**
* předmět nájmu: jen **nezuživatelná movitá věc** (např. loď, kniha)🡪 př. půjčování svatebních šatů
* jde-li o dopravní prostředek (k provozu): *lex specialis*: **zvl**. **úprava o nájmu dopr. prostředku** (§2321-25)
* X jiné pronajímání než podnikatelským způsobem nebo na dobu neurčitou > nájem
* podnikatelský pronájem X **leasing** 🡪 věci přenechávány opakovaně **X** věc opatřena na popud příjemce leasingu a účelem je povětšinou užívání jedinou osobou - příjemcem leasingu (účel: uhradit hodnotu věci)
* zdůrazňuje se **profesionalita podnikatele** jako pronajímatele, klade se zvýšený důraz na kontrolu pronajímané věci a informační povinnost vůči nájemci
* má-li věc vadu, řádné užívání není možné 🡪 povinnost podnikatele poskytnout jinou věc sloužící témuž účelu
* nájemce může vypovědět kdykoli bez udání důvodu, 10dní výpovědní doba

**4. LEASING**

* **dvou či vícestranný závazkový vztah, který vzniká na základě nepojmenované** (inominátní) **smlouvy**
* leasingová smlouva má blízko k nájmu věci, ale **spojuje v sobě několik na sobě závislých smluvních vztahů**

(nájemní vztah, úvěrový vztah, příkazní vztah, právo na uzavření budoucí kupní smlouvy, atd.)

* dispozitivnost SP úpravy + význam **obchodních podmínek tzv. leasingových společností** a Všeobecné podmínky leasingu movitých věcí od České leasingové a finanční asociace
  + - * **Finanční leasing** („pořizovací“)
* povinnost poskytovatele L koupit určitou věc zpravidla podle specifikace příjemce L (nájemce)
* povinnost příjemce L je zpravidla platit po dobu trvání vztahu **leasingové splátky**

↪ NS: ty však nelze ztotožňovat s nájemným 🡪*jde o splátky ceny, za niž předmět leasingu pořídil leasingový pronajímatel, zvýšené případně o další složky*

* po dobu trvání leasingu nese příjemce L nebezpečí škody na předmětu leasingu a další rizika spojená s jeho užíváním a je povinen hradit náklady na jeho údržbu, pojištění, daně…
* po skončení doby užívání má příjemce L obvykle podle smlouvy **nabýt předmět do vlastnictví**
* funkce poskytovatele L: především financovat celou operaci (koupí věc od prodejce a „pronajmou“ ji uživateli a uživatel ji jako příkazník poskytovatele přejímá přímo od prodejce - nese odpovědnost za vady, ale vlastníkem je poskytovatel > může ji kdykoli zastavit)
  + - * **Operativní leasing** („užívací“)
* nesměřuje k přechodu vlastnictví předmětu L, po ukončení užívání zůstává ve vlastnictví poskytovatele L
* aktivnější působení poskytovatele L 🡪 je povinen dát sjednanou věc do užívání druhé straně, dále provádět údržbu, opravy a plnit další povinnosti spojené s vlastnictvím věci
* příjemce leasingu je povinen **hradit leasingové splátky**
* typická doba neurčitá s možností výpovědi

**22. SMLOUVA PŘÍKAZNÍHO TYPU A FRANŠÍZA**

**1. OBCHODNÍ ZASTOUPENÍ**

* + **smlouvou o OZ se obchodní zástupce** jako nezávislý podnikatel zavazuje ***dlouhodobě* vyvíjet** prozastoupeného **činnost směřující k uzavírání určitého druhu obchodů** zastoupeným nebo ke **sjednávání obchodů jménem zastoupeného** **a na jeho účet a zastoupený se zavazuje platit obchodnímu zástupci provizi**
  + matoucí terminologie: obchodní zástupce není zmocněncem, nejde o „zastoupení“ v PJ ve smyslu OZ (ale šlo by to sjednat skrze plnou moc), ty dohodnuté obchodní smlouvy uzavírá „zastoupený“
  + **úplatnost** + dlouhodobost

Právní úprava:

* + velký vliv práva EU - směrnice 86/653/EHS; §2519 tzv. zakázaná ujednání – výčet §, od kterých se nelze odchýlit > slouží k ochraně obch. zástupce – je v pozici slabší strany + § 2483-2520 OZ

Smlouva

* + strany:
    - **obchodní zástupce** – podnikatel, vykonává pro zastoupeného činnost profesionálně, na vlastní účet, profesionálně, musí to být vždy podnikatel - nezávislý, oprávnění (může být jak FO, tak PO),
    - **zastoupený** – (FO, PO) – typicky také podnikatel
  + forma: povinně **písemná** (jedna z mála smluv v OZ)

Obsah

* + povinnost O zástupce: **zprostředkovávat obchody**
  + povinnost zastoupeného: **poskytnout provizi (úplatnost smlouvy)**
  + **rozhodné území** – na kterém obch. zástupce vykonává činnost; není-li sjednáno, je jím celá ČR
  + **výhradní O zastoupení** (exkluzivita) – musí být výslovně sjednáno
    - na rozhodném území může být činný pouze daný obch. zástupce; zastoupený tam nesmí mít jiné zástupce a naopak obch. zástupce tam nesmí reprezentovat jiného
    - jednostranná X oboustranná exkluzivita
    - uzavírání obchodů bez O zástupce (i když zastoupený uzavře smlouvu na rozhodném území sám, O zástupci za to náleží odměna, většinou šlo o důsledek jeho dlouhodobé práce § 2487)
    - speciální výpovědní důvody:
      * § 2512 nedosáhne-li objem obchodů sjednaného/očekávaného množství v průběhu 12 měsíců, mají oba právo vypovědět)
      * § 2513 porušení výhradnosti na jedné ze stran
  + nevýhradní O zastoupení (není exkluzivita, není-li sjednána)
  + doba trvání: zpravidla sjednáváno na několik let či dobu neurčitou (není-li > doba neurčitá)
  + výše provize

Práva a povinnosti

* + P@P O zástupce:
    - **povinnost zprostředkovávat obchody**
    - **povinnost loajality**
      * chránit zájem zastoupeného (§ 2489/1)
      * široká informační povinnost (§2489, §2494)
      * mlčenlivost (§ 2491, nesmí sdělit údaje, kt. by byly k tíži zastoupeného, i po zániku)
      * povinnost uchovat doklady (§ 2493)
    - **povinnost odborné péče**
      * postupovat dle rozumných pokynů (sám hodnotí, zda jsou rozumné) (§ 2489)
    - NERUČÍ za nesplnění povinnosti 3. osobou (§2492)
      * X jen jestli se k tomu písemně zavázal + dostal za to úplatu (§ 2494)
    - **právo na provizi**
      * 2 podmínky:
      * smlouva s 3. osobou je uzavřena v době trvání zastoupení, příp. před/po zániku (§ 2501)
      * smlouva s 3. osobou byla uzavřena a 3. osoba již plně/částečně plnila (§2504)
      * lze sjednat vyplacení za sjednání příležitosti ke vzniku obchodu (stačí označení třetí osoby)
      * výše sjednaná, subsidiárně určená dle zákonných kritérií
      * splatná poslední den měsíce následujícím po skončení kalend. čtvrtletí
      * přístupu do údajů týkající se uzavření smluv – aby mohl ověřit správnost výpočtu provize
    - *právo na náhradu nákladů (?)*
      * vyvrat. domněnka – že jsou součástí provize; lze je ale i sjednat zvlášť
    - **právo na zvláštní odměnu** (viz níže u zániku)
  + povinnosti zastoupeného
    - **povinnost součinnosti** (informace, vzorky na ukázku)
    - **informační** **povinnost** (má-li dojít ke snížení výroby > informovat O zástupce)
    - **povinnost platit provizi**

Konkurenční doložka (§ 2518)

* + zákaz konkurence – možno sjednat pro dobu po zániku zastoupení
  + vymezuje: území nebo okruh osob (činnost, kterou nesmí vykonávat, soutěžní povahy)
  + max. na 2 roky (pokud by ale došlo k nepřiměřenému omezení O zástupce, soud ji může omezit)

Zánik:

* + obecná pravidla, zvláštní:
    - výpověď § 2510 an.: (doba vázána na délku trvání zastoupení, je-li na dobu neurčitou)
      * pokud trvalo 1 rok – 1 měsíc, 2 roky 2 měsíce, pod 3 a více let – 3 měsíční
    - § 2512 výhradní O zastoupení – spec. důvody
      * každá strana má právo vypovědět, nedosáhl-li objem obchodů v posledních 12 měsících určeného objemu; nebyl-li ujednán, rozhoduje objem přiměřený odbytovým možnostem
  + **právo O zástupce na zvláštní odměnu**
    - * = kompenzace za ztrátu možnosti získávat další provize (typicky ukončení smlouvy o O zastoupení)
      * podmínky:
      * 1. došlo k ukončení zastoupení, aniž by O zástupce porušil svoji povinnost či sám zastoupení ukončil (§ 2517)
      * 2. obch. zástupce získal nové zákazníky + nově rozvinul vztahy se stávajícími
      * 3. z takových benefitů bude zastoupený těžit i po skončení zastoupení (§2514(1a)
      * 4. poskytnutí zvl. odměny je spravedlivé (§ 2514 odst. 1 písm. b)
      * o zvl. odměnu se musí přihlásit do 1 roku > pak prekluduje

**2. KOMISE**

* + **komisionář se zavazuje obstarat pro komitenta svým jménem na jeho účeturčitou záležitost** *(tj. v režimu nepřímého zastoupení)* **a komitent se zavazuje mu za to platit odměnu**
  + na KomS se subsidiárně se použije **ustanovení o příkazu**
  + KomS = obecný smluvní typ pro všechny případy, kdy jde o nepřímé zastoupení
  + **komitent** X **komisionář**, který jedná svým jménem (tj. nepotřebuje plnou moc) na účet komitenta za odměnu
  + na základě KomS uzavírá komisionář **prováděcí smlouvu** s třetí osobou (typicky KS) 🡪 sám nabývá P@P (účinky těchto smluv je pak oprávněn a zároveň povinen „přenést“ na komitenta
  + KomS může být uzavírána i mimo rámec podnikání obou zúčastněných
    - v praxi je komise využívána především v **oblasti kapitálového trhu** (např. nákup akcií na burze CP obchodníkem s CP), při **aukcích** (utajení identity komitenta), v **antikvariátech**
    - např. nákupní komise (obstarání nákupu > komisionář se nejprve sám stává vlastníkem věci)
    - např. prodejní komise (komisionář prodává věc, inkasuje kupní cenu a je oprávněn věc převést na kupujícího; věc jemu svěřená k prodeji zůstává ve vlastnictví komitenta, dokud nepřejde na třetí osobu)

Práva a povinnosti

* + P@P komisionáře:
    - postupovat poctivě a pečlivě podle svých schopností
    - povinnost postupovat s **odbornou péčí**
    - povinnost řídit se pokyny komitenta – odchýlit se může, jen jestli je to v zájmu komitenta (podmínka: např. nenadálá událost, kt. sníží cenu věci v komisním prodeji + nemožnost včasného získání souhlasu)
    - široká informační povinnost 🡪 musí komitenta průběžně zpravit o každé okolnosti, která může mít vliv na změnu jeho příkazu a o samotném plnění příkazu (zpráva o provedení příkazu)
    - právo na odměnu (KomS je vždy **úplatná**, není-li stanovena > přiměřená odměna – odvodí se z jeho činnosti + jejího výsledku)
    - ↪ vyvratitelná domněnka, že náklady komisionáře jsou již zahrnuty v jeho odměně
    - zadržovací právo k zajištění dluhů komitenta ze smlouvy

Nevýhodné obstarání, nedodržení pokynů

* + účinkům uzavřené smlouvy s třetí osobou, resp. jiného jednání při obstarávání záležitostí se komitent může za určitých okolností spojených s chybným postupem komisionáře ubránit 🡪 **pokud se komisionář nepřípustně odchýlí od pokynů komitenta**, dále pokud záležitost byla obstarávána méně výhodně, než bylo ujednáno
  + při nevýhodném prodeji může požadovat nahrazení rozdílu ceny
  + při nevýhodném/chybném nákupu může odstoupit od sml. > vlastnictví tak bude ponecháno komisionáři (ten se může nucenému vlastnictví věci bránit tak, že se ve zprávě o koupi zaváže doplatit rozdíl v ceně)
  + při chybném obstarání (např. KS místo pronájmu): §1109 písm. c) nabytí VP od neoprávněného: vlastníkem se stane ten, kdo byl v dobré víře, za úplatu od někoho, komu vlastník věc svěřil
  + naopak pokud komisionář obstará záležitost komitenta za výhodnějších podmínek, než jaké komitent určil, náleží prospěch jen komitentovi

Samovstup komisionáře

* + dobrovolný – sám věc odkoupí či věc dodá sám se stane stranou prováděcí smlouvy (pošle zprávu o výsledku)
  + nucený – neuvede-li ve zprávě o provedení 3. osobu, může komitent uplatnit práva přímo proti němu

**3. ZASÍLATELSTVÍ**

* + **obstarání přepravy zásilky z určitého místa do jiného určitého místa, popř. úkonů s přepravou souvisejících** (např. krmení zvířat) **za odměnu** (zvl. typ komise)
  + ekonomický smysl: zasilatelé dělají spoustu džobů, větší objemy > dosáhnou lepších podmínek

Smlouva

* + speditérská smlouva – jde o zvl. druh komise > přiměřeně se používají ustanovení o komisi §2482
  + strany: **zasilatel X příkazce**; nemusí být podnikatel
    - zasilatel je **nepřímým zástupcem** (čili uzavírá smlouvu o přepravě vl. jménem na účet příkazce)
  + forma: není předepsána (není-li písemně, může speditér požadovat potvrzení o uzavření = zasilatelský příkaz)
  + zasilatel prováděcí smlouvu s dopravcem uzavírá vlastním jménem, na účet příkazce (náklady platí příkazce)

Obsah

* + obstarání zásilky
  + úplatnost (není-li cena > přiměřená a obvyklá cena)
  + obchodní podmínky (lze na ně odkázat, Svaz spedistiky), část určují část obsahu smlouvy

Práva a povinnosti

* + P@P zasilatele:
    - **povinnost obstarat přepravu zásilky**
      * uzavření smlouvy s dopravcem (vyhledá, zvolí vhodnou formu)
      * právo **samovstupu** – nezakáže-li to příkazce / je-li sjednáno > může provést přepravu sám
      * právo použít mezizasilatele
    - povinnost ujednat způsob a podmínky přepravy podle zájmů příkazce
    - povinnost obstarat/provést další úkony, byly-li sjednány (např. zvážit, zabalit zásilku)
    - **právo na odměnu**
      * není-li sjednána, § 2480 výše obvyklá
    - **právo na náhradu nákladů** (zejm. přepravné) [na rozdíl od obch. zastoupení či komise]
    - k zajištění dluhů příkazce ze smlouvy
      * **zástavní právo k zásilce**
      * **ručení příjemce** (§ 2479)
  + P@P příkazce:
    - **povinnost hradit odměnu + náklady na přepravu** (pojistit zásilku, jen bylo-li ujednáno)

Náhrada škody

* + škoda při obstarávání přepravy (§ 2478)
    - zasilatel odpovídá za škodu, ke které došlo při obstarání přepravy (při dohadování – zda budou kontejnery uskladněny u něj na dvoře apod.),
  + škoda při provádění přepravy (§ 2566) [za ni odpovídá dopravce]
    - § 2461 komise: pokud ve zprávě o provedení příkazu neuvede komisionář osobu, s níž na účet komitenta uzavřel smlouvu, může komitent uplatnit svá práva proti samotnému komisionáři > uplatní se i u zasilatelství (kdy zasilatel vstupuje do role dopravce, není-li uveden)

**4. FRANŠÍZA**

* + **dlouhodobý pronájem podnikatelské myšlenky** (jeden podnikatel něco vymyslí, druhý to za úplatu využije)
  + franšízor (poskytovatel myšlenky) X franšízant (nabyvatel myšlenky)
  + franšíza je pro podnikatele způsob, jak relativně levně a s limitovaným hospodářským rizikem a právní odpovědností expandovat se svou podnikatelskou koncepcí a oslovit tak více zákazníků

Druhy

* + distribuční franšíza (prodej výrobků, např. McDonald’s, Yves Rocher)
  + franšíza služeb (poskytování služeb, např. Remax)
  + franšíza výrobní (poskytnutí návodu, jak něco vyrobit, asi není tak časté
  + **přímá franšíza X master franšíza** 🡪 jakási sublicence, opravňuje k udělování další franšízy

Smlouva

* + franšízingová smlouva není upravena jako smluvní typ v českém právu
  + je spíše smlouvou smíšenou, než nepojmenovanou 🡪 její součástí často bývá *licenční smlouva na práva průmyslového vlastnictví, kupní a nájemní smlouva + další nepojmenované smlouvy* (na rozdíl od licenční smlouvy má: franšízant nejen právo, ale i povinnost využívat, co mu franšízor poskytuje)
  + tento smluvní typ byl začleněn do **společného referenčního rámce evropského smluvního práva DCFR**

↪ DCFR definuje FS: *taková smlouva, kterou franšízor poskytuje za úplatu franšízantovi právo v rámci jeho sítě podnikat na svůj účet a svým jménem, přičemž franšízant má právo a povinnost užívat franšízorovo jméno, ochranné známky a jiná práva duševního vlastnictví, know-how a další podnikatelské postupy*

Práva a povinnosti

* + P@P franšízora:
    - povinnost umožnit využití podnikatelského modelu (po celou dobu realizace podnikání)
    - právo na odměnu: (**vstupní poplatek** za udělení franšízy + **pravidelné poplatky** vázané na objem obchodů)
  + P@P franšízanta:
    - právo na podnikatelský model > povinnost platit odměnu
    - povinnost řídit se pokyny
    - povinnost umožnit kontrolu
    - zákaz konkurence (např. omezení na určité území)

↪ oběma stranám pak vzniká **povinnost aktivní a loajální spolupráce** + povinnost mlčenlivosti

* + přiměřenost výpovědní doby 🡪 dle DCFR by měl být klíč takový, že počet měsíců výpovědní doby odpovídá počtu let trvání vztahu (s max. limitem 36 měsíců)
  + FS pravidelně spadají do výjimek ze zákazu kartelových dohod 🡪 čl. 101 (3) SFEU + § 3 (4) ZOHS

**23. SMLOUVA O ÚČTU, JEDNORÁZOVÉM VKLADU, AKREDITIVU, INKASU A ÚVĚRU**

**BANKOVNÍ SMLOUVY**

* ↪ tradiční označení – dříve byla banka obligatorně smluvní stranou ze zákona (X dle OZ už dnes ne)
* mohou uzavřít **jakékoli osoby**, pokud tak nečiní za účelem podnikání
* **X** jsou-li uzavírány podnikatelským způsobem > třeba příslušné oprávnění (např. bankovní licence)
* *většinou uzavírány bankami, spořitelními/úvěrními družstvy; část obsahu smluv zpravidla určena odkazem na* ***obchodní podmínky****; často jsou uzavírány* ***adhezním způsobem***
* EU: 1. S o platebních službách na vnitřním trhu; 2. S o porovnatelnosti poplatků; 3. S o systémech pojištění vkladů; 4. S o smlouvách o spotřeb. úvěru; 5.S o smlouvách o spotřeb. úvěru na nemovitosti k bydlení

**1. SMLOUVA O ÚČTU**

* **ten, kdo vede účet, se zavazuje zřídit** od určité doby v určité měně **účet pro jeho majitele, umožnit vložení** hotovosti**…**nebo **výběr hotovosti**… nebo **provádět převody** peněžních prostředků z účtu/na účet (§ 2662 OZ)
* účet = zvl. **způsob evidence dluhu** toho, kdo vede účet, a tomu odpovídající pohledávky majitele účtu
* smlouva má konsensuální povahu (vzniká už momentem smluvení, ne až vkladem)
* závazek zřídit účet > výslovně *nebo*: vyplývá z obsahu p. jednání vyjádřeného ve smlouvě
* vložení hotovosti > **vklad** 🡪 svěřené peněžní prostředky, kt. představují závazek výplaty vůči vkladateli (nikdo je nesmí přijímat od veřejnosti bez bankovní licence, nestanoví-li zvl. zákon jinak –př. družstevní záložny)
* není stanovena písemná forma (< prostor pro sjednávání elektronickými/techn. prostředky)
* **nakládání s účtem** 🡪 PJ, kt. se týkají smlouvy o účtu (uzavření smlouvy, její změny a zrušení) 🡪 právo náleží majiteli účtu X **zmocnění** (plná moc k nakládání s pen. prostředky; „disponent“) – nezaniká smrtí majitele
* **vedení účtu**🡪 průběžné evidování výše dluhu tím, kdo vede účet, vůči majiteli účtu
* ↪ lze sjednat **smlouvu o kontokorentu** (umožnění výběru/převodu překračujícího vklad majitele účtu)
* **úrok**: není zákonná povinnost jej majiteli účtu poskytnout, ale obvykle se sjednává (splatný na konci měsíce)
* **platební prostředky:** zařízení, soubor postupů (platební karty, soubor hesel v internetbankingu)
  + - * **platební účet**
* zvl. úprava: **zákon o platebním styku** + obecné právní úprava účtu v OZ
* = **účet, kt. slouží k provádění platebních transakcí** (EU: takové, u kt. lze vybírat/vkládat bez dodat. souhlasu)
* P@P poskytovatelů/uživatelů platebních služeb:
  + - * informační povinnost poskytovatele platebních služeb
      * pravidla pro autorizace plateb
      * pravidla pro provádění platebních transakcí & odpovědnost poskytovatele za neautorizovanou a nesprávně provedenou platební transakci
      * **jiný než platební účet**
* zvl. úprava „jiného než platebního účtu“ v OZ + obecná úprava účtu v OZ
* účet, který **neslouží k provádění platebních transakcí** (př. staveb. spoření, účty s výpovědní dobou)
* P@P smluvních stran:
  + - * poskytnutí a připsání úroku
      * připsání peněžních prostředků na účet
      * poskytnutí informací
      * výpověď (resp. zvláštní podmínky výpovědi tím, kdo vede účet)
      * **vkladní knížka**
* zvl. úprava vkladní knížky v OZ, obecná úprava účtu v OZ
* zvl. účet, kt. je **opatřen zvláštním potvrzením** (vk. knížkou), odlišuje se způsobem **nakládání s peněžními prostředky** a **provádění záznamů** o provedených vkladech a výběrech hotovosti
* strany: výstavce vkladní knížky (ten, kdo vede účet) a majitel vkladní knížky (majitel účtu)
* účet, k němuž byla vydána vkladní knížka, zásadně neslouží k provádění převodů
* bez předložení vkladní knížky nelze zásadně s peněžními prostředky na účtu nakládat
* **není CP** 🡪 výše peněžních prostředků nemusí odpovídat skutečnému dluhu výstavce vkladní knížky (p. domněnka: má se zato, že výše odpovídá záznamům ve vk. knížce)
* vkladní knížka může být vystavena pouze na jméno majitele vkladní knížky, resp. účtu
* dříve vinkulace = vázání výplaty vkladu na heslo/splnění jiné podmínky

**2. SMLOUVA O JEDNORÁZOVÉM VKLADU**

* **vkladatel se zavazuje poskytnout příjemci vkladu pevný jednorázový vklad v určité výši a:**

**příjemce vkladu se zavazuje tento vklad přijmout, po zániku závazku vrátit a zaplatit vkladateli úrok**

* účel: příjemce vkladu: opatření peněžních zdrojů; vkladatel: zhodnocení peněžních prostředků
* ↪ musí se jednat o **pevný jednorázový vklad**
* pravidelná ujednání: zejména **výše úroku, splatnost,** **způsob vrácení** vložených pen. prostředků
* **vkladní list**🡪 příjemce vkladu jím potvrzuje pevný jednorázový vklad na dobu určitou v uvedené výši 🡪 musí obsahovat **výši vkladu, určení doby** – papírová podoba (ale zákon nevylučuje ani elektronickou)
* stejně jako vkladní knížku, tak ani vkladní list **nelze považovat za CP**

**3. AKREDITIV**

* **výstavce akreditivu se zavazuje vystavit akreditiv na žádost a účet příkazce ve prospěch 3. osoby (oprávněného) a příkazce se zavazuje zaplatit výstavci akreditivu odměnu** (tj. zvl. druh příkazu)
* funkce akreditivu: zajišťovací a platební 🡪 poskytuje příkazci jistotu, že bude uhrazen jeho dluh, jen pokud budou splněny stanovené podmínky, a oprávněnému jistotu, že za poskytnuté plnění dostane zaplaceno
* **výstavcem** je v praxi nejčastěji banka; **oprávněným** je osoba, která není stranou smlouvy, ale která má vůči **příkazci** pohledávku z jiného závazku
* konsensuální smlouva, není předepsána písemná forma
* pravidelná ujednání:
  + *skutečnost, že se výstavce akreditivu zavazuje ke splacení určité částky*
  + *akreditivní podmínky* – které musí oprávněný z akreditivu splnit, aby mu byla vyplacena určitá částka
* oznámení akreditivu: výstavce akreditivu má písemnou informační povinnost vůči oprávněnému (o otevření)
* akreditiv je zásadně neodvolatelný 🡪 výstavce může akreditiv změnit/zrušit jen se souhlasem oprávněného a příkazce X odvolatelnost může být vyhrazena ve smlouvě (pak změna jen se souhlasem příkazce)
* vznik závazku výstavce: vůči příkazci: smlouvou; vůči oprávněnému: vystavením;
* nezávislost závazků: > pro výstavce je podstatné, zda oprávněný splní akreditivní podmínky (definované příkazcem), k ověření splnění se výstavce zavázal (neplnění závazku ze smlouvy o akreditivu příkazcem, např. nezaplacení odměny, nemá vliv na závazek výstavce vůči oprávněnému)
* pověřený výstavce akreditivu: výstavce může pověřit i jiného výstavce, aby za něj poskytl plnění
* **dokumentární akreditiv**
  + liší se od obecného tím, že akreditivní podmínkou, jejíž splnění se vyžaduje, je předložení určitých **dokumentů** (př. konosamenty) oprávněným výstavci – ten je s odbornou péčí **přezkoumá**

**4. INKASO**

* **obstaravatel inkasa** se zavazuje obstarat pro příkazce **přijetí peněžní částky či jiný inkasní úkon** od 3. osoby **a příkazce** se zavazuje zaplatit obstaravateli inkasa **odměnu**
* jde tedy o **závazek k obstarávání záležitostí** jiné osoby, zvl. druh příkazu
* konsensuální smlouva, není předepsána písemná forma; obligatorně úplatná
* předmětem obstarávání inkasa jsou zejména **peněžní plnění nebo jiné záležitosti finanční povahy**
* náležitosti: **přesné určení peněžní částky nebo inkasního úkonu**, co mají být obstarány, a **určení třetí osoby**, která má poskytnout plnění
* od obstaravatele inkasa se požaduje **vyšší standard – odborná péče** (nejčastěji to jsou banky)
* plní závazek **osobně**, sám odpovídá, použije-li jiného obstaravatele dle pokynů příkazce, odpovídá příkazce
* **dokumentární inkaso**
  + obstaravatel inkasa se vůči příkazci zavazuje vydat 3. osobě dokumenty, zaplatí-li tato osoba proti vydání dokumentů určitou peněžní částku, nebo provést před vydáním dokumentů jiný inkasní úkon a příkazce se zavazuje zaplatit obstaravateli inkasa odměnu

**5. ÚVĚR**

* **úvěrující se zavazuje, že úvěrovanému poskytne na jeho požádání a v jeho prospěch peněžní prostředky do určité částky, a úvěrovaný se zavazuje poskytnuté peněžní prostředky vrátit a zaplatit úroky**
* znaky úvěru jsou 🡪 **dočasnost, návratnost a zúročení**
  + X neomezená doba > darování; X bez úroků > zápůjčka
* úvěrem jsou poskytovány výhradně **peněžní prostředky** (🡪 jedná se o zastupitelnou věc)
* členění úvěrů z jednotlivých hledisek:
  + a) *splatnost úvěru* (dlouhodobě, střednědobé, krátkodobé)
  + b) *úvěrovaná osoba* (podnikatelské, spotřebitelské)
  + c) *zajištění* (zajištěné, nezajištěné)
  + d) *účelovost úvěru* (konkrétní účel, bez konkrétního účelu)
* smlouva konsensuální, není předepsána písemná forma X zvl. zákony: např. písemná formá pro spotřeb. úvěr
* obvyklé náležitosti:
  + *způsob a lhůta poskytnutí peněžních prostředků*
  + *účel úvěru*
  + *výše a splácení úroků*🡪 **pevná** sazba v %, **pohyblivá** odvozená od referenční (ČNB), **kombinace**
* smlouvou vzniká právo (ne povinnost) čerpat úvěr ve stanovené lhůtě (není-li > dokud závazek trvá)
* úvěr může být vázán na určitý účel
* není-li smluvena doba vrácení, **požádá** úvěrující o vrácení – úvěrovaný má povinnost do 1 **měsíce** vrátit
* úvěrovaný je oprávněn vrátit **i před smluvenou dobou** a úvěrovaný nemůže předčasné vrácení odmítnout 🡪 úroky se v takovém případě platí pouze od doby poskytnutí do vrácení peněžních prostředků

**24. SMLOUVY PŘEPRAVNÍ**

**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)

**25. POJISTNÁ SMLOUVA**

**1. POJEM A VÝZNAM POJISTNÉ SMLOUVY**

* **pojistitel se zavazuje vůči pojistníkovi poskytnout jemu nebo třetí osobě pojistné plnění, nastane-li nahodilá událost krytá pojištěním (pojistná událost), a pojistník se zavazuje zaplatit pojistiteli pojistné**
* podstatné náležitosti: vymezení pojistné události, povinnost poskytnout poj. plnění a povinnost platit pojistné
* **odvážná smlouva**: nejvýraznější znak = **nejistota**, zda nebo kdy dojde k pojistné události
* **vzájemný nepoměr plnění**🡪 buď pojistná událost nenastane a pojistník platí pojistné bez protiplnění, anebo nastane a pojistitel plní zpravidla mnohem více, než činí pojistné placené od pojistníka
* účelem pojistné smlouvy je **zajištění rizika**
* institut pojištění ovšem nemá vést k nedůvodnému obohacení 🡪 vyžadování **pojistného zájmu** pojistníka, kterým je oprávněná potřeba ochrany před následky pojistné události
* je zde široká **veřejnoprávní regulace** pojištění 🡪 zákon o pojišťovnictví

**2. SMLUVNÍ STRANY**

* a) **pojistitel**
  + osoba, která se zavazuje v případě nastoupení pojistné události poskytnout pojistné plnění
  + podle zákona o pojišťovnictví pouze PO s příslušným povolením – pojišťovna (povolení ČNB)
* b) **pojistník**
  + osoba, která se zavazuje platit pojistiteli pojistné
  + dojde-li k pojistné události, je zpravidla osobou, které je poskytnuto pojistné plnění
* c) **pojištěný**
  + osoba, na jejíž život, zdraví, majetek, odpovědnost či jinou hodnotu pojist. zájmu se pojištění vztahuje
* d) **osoba oprávněná**
  + osoba, které v důsledku pojistné události vznikne **právo na pojistné plnění**
  + oprávněná osoba / pojištěný / pojistník > bude to často vždy jedna osoba, ale nemusí

**3. VZNIK POJIŠTĚNÍ**

* pojistná smlouva je typickým příkladem smlouvy uzavírané **adhezním způsobem**
* + užívání **pojistných podmínek** (obchodní podmínky) jako nepřímých ujednání >součástí pojistné smlouvy
* **forma smlouvy: písemná** X **ústně** jen, je-li sjednáno **na dobu kratší než 1 rok**
* **pojistka** = potvrzení o uzavření pojistné smlouvy; rozsah údajů v ní daný zákonem

**4. PRÁVA A POVINNOSTI Z POJIŠTĚNÍ**

Povinnosti pojistníka:

* **platit pojistné** ve výši a způsobem sjednaným v pojistné smlouvě [výše dle pojistného rizika]
* **prevenční povinnost** – je povinen chovat se tak, aby pojistná událost nenastala
* **poskytovat pravdivá sdělení** (před uzavřením, v průběhu trvání, při změně poj. nebezpečí > oznamovat)

P@P pojistitele:

* **poskytnout pojistné plnění**, pokud nastane pojistná událost (🡪 právní skutečnost)
* **zahájit šetření** a po jeho skončení do 15 dnů vyplatit pojistné
* právo pojistné plnění snížit, porušil-li pojistník/pojištěný povinnosti
* **pojistné výluky**: podmínky, za kterých mu nevznikne povinnost poskytnout pojistné plnění (výjimečně i zákon 🡪 např. sebevražda v případě životní pojistky), často: válečné události, teroristické akty, působení jaderné E

**5. DRUHY POJIŠTĚNÍ**

* a) **podle toho, zda povinnost uzavřít pojištění ukládá zákon, či nikoliv**
  + *pojištění povinné* (např. zákon o advokacii 🡪 pojištění za újmu způsobenou klientovi)
  + *pojištění dobrovolné*
* b) **podle způsobu stanovení rozsahu pojistného plnění**
  + *škodové pojištění* – vyrovnání úbytku majetku
  + *obnosové pojištění* – jednorázový nebo opakovaný ujednaný obnos
* **c) podle předmětu** pojištění
  + **p. osob** (*životní pojištění* – pro případ: smrti / dožití; *úrazové pojištění*; *pojištění pro případ nemoci*)
  + **p. majetku** (jakýkoli majetek; přepojištění X podpojištění)
  + **p. právní ochrany** (plnění peněžité – p. zastoupení, poplatky atp. X nepeněžité – poradenství)
  + **p. odpovědnosti za škodu** (způsobenou třetí osobě)

**26. SMLOUVA O SPOLEČNOSTI A SMLOUVA O TICHÉ SPOLEČNOSTI**

**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)

**27. ODPOVĚDNOST PODNIKATELE ZA ŠKODU A ZA PRODLENÍ**

**1. POJEM PRÁVNÍ ODPOVĚDNOSTI A ODPOVĚDNOSTI ZA ŠKODU**

* právní odpovědnost představuje následek protiprávního jednání (PPJ)
* ↪ **povinnost jako důsledek protiprávního chování** (sekundární vznik)
* klasifikace odpovědnosti:
  + a) **veřejnoprávní** – následek PPJ ukládaný konstitutivním rozhodnutím správního či soudního orgánu
  + b) **občanskoprávní** – především odpovědnost za škodu, odpovědnost za vady a odpovědnost za prodlení; vzniká již samotným PPJ a příp. soudní rozhodnutí má pouze deklaratorní význam
  + a) **subjektivní** – čtyři předpoklady: *protiprávní jednání, vznik škody, zavinění a příčinná souvislost*
  + b) **objektivní** – může vzniknout i bez zavinění

**2. SYSTÉM PRÁVNÍ ÚPRAVY ODPOVĚDNOSTI ZA ŠKODU**

* co se týče úpravy odpovědnosti za škodu 🡪jednotná, obecná v OZ
* 🡪**sekundární povinnost, která se stává obsahem nově vzniklého závazkového vztahu**
* OZ nepoužívá výraz odpovědnost, nebo odpovědnost za škodu, ale (chybně) pojem „**závazky z deliktů“**
* hlava o náhradě škody (resp. závazků z deliktů) se člení do dvou dílů:
  + i) *obecná i zvláštní odpovědnost*
  + ii) z*neužití a omezení hospodářské soutěže*
* úprava **předsmluvní odpovědnosti** byla zařazena mezi obecná ustanovení o smlouvách (§ 1728 až 1730)
* **prodlení + odpovědnost za vady:** upravenyv rámci úpravy splnění (zánik závazků)

**3. DELIKTNÍ ZPŮSOBILOST**

* právní subjektivita
  + a) pasivní složka 🡪**právní osobnost** = způsobilost mít v mezích právního řádu P@P
  + b) aktivní složka 🡪**svéprávnost** = způsobilost nabývat vlastním právním jednáním práva a zavazovat se k povinnostem
* deliktní způsobilost = *právem přiznaná schopnost stát se v důsledku vlastního (ve výjimečných případech i cizího) protiprávního jednání subjektem deliktní odpovědnosti* **X** kontraktní odpovědnost je spjata se způsobilostí brát na sebe závazky PJ (smlouvou)
* deliktní způsobilost v OZ vymezena v **§ 24**: *„Každý člověk odpovídá za svá jednání, je-li s to posoudit je a ovládnout. Kdo se vlastní vinou přivede do stavu, v němž by jinak za své jednání odpovědný nebyl, odpovídá za jednání v tomto stavu učiněná.“*🡪 kladen důraz na **rozpoznávací a ovládací schopnost** [ne na věk!]
* ↪ dále na to navazuje ustanovení § 2920 – 2922 OZ – **způsobilost osoby, která nenabyla plné svéprávnosti, nebo osob stižených duševní poruchou**
  + **§ 2920 (2) OZ** – případ, kdy nezletilý, nebo osoba trpící duševní poruchou **byla** způsobilá ovládnout své jednání a posoudit následky 🡪**nahradí škodu** (i tehdy nebránil-li se poškozený škůdci ze šetrnosti k němu)
  + **§ 2920 (1) OZ** – případ, kdy nezletilý, nebo osoba trpící duševní poruchou **nebyla** způsobilá ovládnout své jednání a posoudit následky 🡪**nahradí škodu, pouze je-li to spravedlivé se zřetelem k majetkovým poměrům škůdce a poškozeného**
* **otázka deliktní odpovědnosti PO**🡪**§ 167 OZ**: *„PO zavazuje protiprávní čin, kterého se při plnění svých úkolů dopustil člen voleného orgánu, ZC nebo jiný její zástupce vůči třetí osobě.“*

**4. PROMLČENÍ**

* **objektivní lhůta: 10letá** od vzniku Š nebo nemajetkové újmy (při **úmyslném způsobení** běží lhůta **15iletá**)
* **subjektivní lhůta:** **3letá** pro náhradu škody a nemajetkové újmy
* pro zvláštní úpravu odpovědnosti za škodu způsobenou výrobkem stanoví OZ zvláštní promlčecí lhůtu, a to **objektivní 10letou**, která běží od uvedená výrobku na trh

**5. OBECNÁ USTANOVENÍ**

* z § 2895 *a contrario* vyplývá, že **odpovědnost za škodu je zásadně subjektivní**, ledaže zákon stanoví výslovně, že škůdce odpovídá i bez zavinění
* § 2896 🡪*„Oznámí-li někdo, že svoji povinnost k náhradě vůči jiným osobám vylučuje nebo omezuje, nepřihlíží se k tomu.“*🡪 např. nápis „za odložené věci se neručí“ 🡪 může mít pouze prevenční vliv, nikoliv však právní
* možnost **dohody o vyloučení / omezení odpovědnosti za škodu předem** je upravena v § 2898 OZ: *„Nepřihlíží se k ujednání, které předem vylučuje nebo omezuje povinnost k náhradě újmy způsobené člověku na jeho přirozených právech, anebo způsobené úmyslně nebo z hrubé nedbalosti; nepřihlíží se ani k ujednání, které předem vylučuje nebo omezuje právo slabší strany na náhradu jakékoli újmy. V těchto případech se práva na náhradu nelze ani platně vzdát.“*
* ze znění § 2897 lze vyvodit **obecnou možnost práva vzdát se práva na náhradu škody**
* otázka **náhody**🡪 § 2904 OZ: *„Újmu způsobenou náhodou nahradí ten, kdo dal ze své viny k náhodě podnět, zejména tím, že poruší příkaz nebo poškodí zařízení, které má nahodilé újmě zabránit.“*

**6. PŘEDSMLUVNÍ ODPOVĚDNOST**

* zásadní **§ 1728 (1) OZ**:*„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****.“*🡪 bude se jednat o jednání zřejmě klamavé
* dále též **§ 1729 (1) OZ**: *„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****.*🡪 zde se bude jednat o nepoctivé jednání
* povinnost hradit Š upravena v § 1729 (2) OZ: *„Strana, která jedná nepoctivě, nahradí druhé straně škodu, nanejvýš však v tom rozsahu, který odpovídá ztrátě z neuzavřené smlouvy v obdobných případech.“*

**7. PŘEDPOKLADY VZNIKU ODPOVĚDNOSTI**

* PPJ - **protiprávní jednání**
* Š - **vznik škody** (škoda **x** újma 🡪 škoda = majetková újma vyjádřitelná v penězích; újma = pojem širší, který vedle škody zahrnuje také nemajetkovou újmu)
* KN - **kauzální nexus** – **příčinná souvislost mezi PPJ a Š**
* Z- **zavinění**
* musí být naplněny všechny, má-li vzniknout odpovědnost, pokud se nejedná o zvláštní úpravu, která by odchylkou některý z předpokladů nepožadovala (např. objektivní odpovědnost nepožaduje zavinění)

**8. OBECNÉ SKUTKOVÉ PODSTATY V OZ**

* i) **porušení dobrých mravů**
  + § 2909 OZ: *„Škůdce, který poškozenému způsobí škodu* ***úmyslným porušením dobrých mravů****, je povinen ji nahradit; vykonával-li však své právo, je škůdce povinen škodu nahradit, jen sledoval-li jako hlavní účel poškození jiného.“*
* ii) **porušení zákona**
  + § 2910 OZ: *„Škůdce, který vlastním zaviněním poruší povinnost stanovenou zákonem a zasáhne tak do absolutního práva poškozeného, nahradí poškozenému, co tím způsobil. Povinnost k náhradě vznikne i škůdci, který zasáhne do jiného práva poškozeného zaviněným porušením zákonné povinnosti stanovené na ochranu takového práva.“*
  + zákon neuvádí formu zavinění 🡪 postačuje **nedbalost** (nemusí být úmysl)
  + ↪ definice nedbalosti v § 2912 OZ 🡪 nedbalost = jestliže někdo **nejedná tak, jak je možno od osoby průměrných vlastností v soukromém styku důvodně očekávat**
* iii) **porušení smluvní povinnosti**
  + § 2913 OZ: *„Poruší-li strana povinnost ze smlouvy, nahradí škodu z toho vzniklou druhé straně nebo i osobě, jejímuž zájmu mělo splnění ujednané povinnosti zjevně sloužit.“*

**9. ROZSAH A ZPŮSOB NÁHRADY**

* § 2951 (1) OZ 🡪 vždy se hradí **škoda**, tj. majetková újma
* nemajetková újma se hradí jen, je-li zvlášť ujednána nebo stanoví-li tak zákon
  + v případech dotčení přirozených práv v 1. částí OZ *(důstojnost, svoboda, život, zdraví jméno, osobnost…)*
  + § 2971 OZ: *„Odůvodňují-li to zvláštní okolnosti, za nichž škůdce způsobil újmu protiprávním činem, zejména* ***porušil-li z hrubé nedbalosti důležitou právní povinnost, anebo způsobil-li újmu úmyslně z touhy ničit, ublížit nebo z jiné pohnutky zvlášť zavrženíhodné****, nahradí škůdce též nemajetkovou újmu každému, kdo způsobenou újmu důvodně pociťuje jako osobní neštěstí, které nelze jinak odčinit.“*🡪 bez ohledu na to, zda jde o subjektivní či objektivní povinnost
* **rozsah škody: § 2952 OZ**🡪 hradí se **skutečná škoda** *(damnum emergens)* a **ušlý zisk** *(lucrum cessans)*
* ↪ nelze-li rozsah určit, může ji **soud určit** podle spravedlivého uvážení všech okolností případu (§ 2955 OZ)
* **způsoby náhrady škody:**
* **naturální restituce** – uvedení v předešlý stav
* **peněžitá náhrada** – není-li restituce možná nebo žádá-li poškozený o peněžitou náhradu
* **přiměřené zadostiučinění** (u nemajetkové újmy) – přednost má nepeněžitá forma (uveřejnění omluvy/rozsudku), poté následuje peněžitá forma (odškodnění)

**10. ZVLÁŠTNÍ ÚPRAVA POVINNOSTI K NÁHRADĚ ŠKODY**

* úvodem 🡪 odchylky od jednoho či více ze 4 předpokladů odpovědnosti (PPJ, Š, KN, Z), odchylky od rozsahu či způsobu náhrady, odchylky od promlčecí lhůty, může jít i o mimoodpovědnostní povinnost (kdy chybí PPJ)
* zakotvení skutk. podstaty pro daný zvláštní typ > zpravidla objektivní odpovědnost (bez Z) + liberační důvody
* **škoda z provozní činnosti** (§ 2924) **+ škoda způsobená provozem zvlášť nebezpečným** (§ 2925)
* mimoodpovědnostní povinnosti, chybí tu zcela PPJ (kvazi-odpovědnost)
* *Š z provozní činnosti* – způsobená: 1. vlastní činností, 2. věcí při ní použitou, vlivem činnosti na okolí
* liberační důvod: vynaložení veškeré péče, kterou lze rozumně požadovat, aby ke škodě nedošlo
* *Š způsobená zvl. nebezpečným provozem* = takovým, kde **nelze vyloučit vznik** ***závažné*** ***škody*** **ani při vynaložení řádné péče** (prakticky všechny provozy se zvýšeným rizikem škody; vyvratitelná domněnka: továrenský podnik, kde se používají výbušné či jiné nebezpečné látky)
* liberační důvody: působení vyšší moci, Š způsobil sám poškozený, neodvratitelné jednání 3. osoby
* Pelikánová: problematické: v 1. případě je paradoxně přísnější liberační důvod (neměl by být), v 2. případě se nemusí prokazovat vynaložení péče (jenže její zanedbání by mohlo např. při *vis maior* vést k daleko větší škodě)
* **škoda na nemovité věci** (§ 2926)
* Š, která vznikne jako důsledek **oprávněného** **provádění nebo zajišťování prací** na nemovité věci
* rovněž mimoodpovědnostní povinnost (chybí PPJ); není tu liberační důvod > není zřejmé, zda to znamená, že nelze liberovat, nebo zda má jít o subjektivní povinnost obecně vázanou na zavinění > Pelikánová: spíše výkladem použít liberační důvod v posl. větě z § 2924: vynaložení veškeré péče, kterou lze rozumně požadovat
* **škoda způsobena informací nebo radou** (§ 2950)
* radu nebo informaci poskytuje úplatně osoba, která se hlásí k odbornému výkonu této činnosti
* způsobí-li Š neúplnou nebo nesprávnou informací nebo škodlivou radou [stačí i nedbalost] (to lze brát jako PPJ samo osobě > jde tedy o skutečnou odpovědnost)
* „jinak se hradí jen škoda, kterou někdo informací nebo radou způsobil vědomě“
* nejasný význam „jinak“: poskytnutí bezúplatné? neodborníkem v daném oboru?; navíc „vědomě“ = vyšší stupeň zavinění [úmysl, vědomá nedbalost] než v obecné skutkové podstatě; Pelikánová: není tu pro to důvod
* **škoda z provozu dopravních prostředků** (§ 2927-32)
* mimoodpovědnostní povinnost (příčinná souvislost je dána zvláštní povahou dopr. prostředků, ne nutně PPJ), nicméně Š tu může vzniknout i v důsledku PPJ a pak půjde o skutečnou odpovědnost
* § 2927/1: „***Kdo provozuje dopravu, nahradí škodu vyvolanou zvláštní povahou tohoto provozu.*** *Stejnou povinnost má* ***i******jiný provozovatel*** *vozidla, plavidla nebo letadla, ledaže je takový dopravní prostředek poháněn lidskou silou*.“ [tj. cyklista je odpovědný jen dle obecné úpravy]
* **dopravce** = každý podnikatel provozující dopravu
* **X jiný provozovatel** (osoba zapsaná v registru silničních vozidel jako vlastník nebo jiná zapsaná osoba), to platí i pro letecký rejstřík; nelze-li určit provozovatele 🡪 platí, že jím je vlastník (§ 2930)
* v opravě: provozovatelem je i ten, kdo dopravní prostředek převzal k opravě (§ 2928)
* užití bez vědomí/proti vůli provozovatele třetí osobou 🡪 povinnost k náhradě škody má třetí osoba, ledaže jí to provozovatel svou nedbalostí umožnil, pak je povinen k náhradě solidárně (§ 2929 OZ)
* odcizení či ztráta věcí > provozovatel nahradí Š, neměl-li poškozený možnost věc opatrovat (u nehod)
* střet provozů: vypořádání dle míry účasti na vzniku Š (§ 2932)
* liberace – pokud okolnosti, které způsobily škodu z provozu DP, nemají „původ v provozu“ (např. pád stromu do silnice) a současně nemohl Š zabránit ani při vynaložení veškerého úsilí, které lze požadovat
* **škoda způsobená zvířetem** (§ 2933-5)
* odpovědnost nese vlastník 🡪 povinnost vlastníka nahradit Š (+ solidární povinnost toho, komu bylo zvíře svěřeno do péče nebo ho chová či jinak používá) [PPJ = porušení prevenční povinnosti: zanedbání dohledu]
* liberace – slouží-li zvíře k podnikání, obživě nebo jako pomocník zdravotně postiženému + prokázání potřebné pečlivosti (nebo že i při potřebné pečlivosti by stejně došlo ke Š)
* svémocné odnětí třetí osobou: povinnost k náhradě Š má třetí osoba a solidárně i vlastník/opatrovník zvířete, ledaže se liberují: prokážou, že odnětí nemohli rozumně zabránit
* **škoda způsobená věcí** (§ 2936-8)
* věc způsobí škodu „sama od sebe“ > odpovídá ten, kdo nad ní měl mít dohled; nelze-li určit, vznikne povinnost vlastníkovi X liberace – nebyl zanedbán dohled (mírnější než u zvířete)
  + pád/vyhození věci z místnosti či podob. místa> odpovídá ten, kdo místo užívá, příp. vlastník
  + zřícení budovy/odloučení její části > odpovídá vlastník (příp. solidárně i předchozí vlastník)
* ***škoda způsobená vadou věci*** – kdo je povinen „někomu něco plnit“ a při tomto plnění použije vadnou věc

(Pelikánová: ~~„to platí“~~ > „zejména“ u poskytnutí zdravotnických, sociálních, veterinárních a jiných biologických služeb)

* **škoda na věci převzaté** (§ 2944)
* § 2944 OZ: *„Každý, kdo od jiného převzal věc, která má být předmětem jeho závazku, nahradí její poškození, ztrátu nebo zničení, neprokáže-li, že by ke škodě došlo i jinak.“* 🡪 vázáno na existující závazek
* **škoda na věci odložené nebo vnesené** (§ 2945-9)
* vztahuje se jen na **podnikatele**; současně i ochrana spotřebitele (zákazníků), objektivní odpovědnost
* **odložené věci**: v souvislosti s poskytováním jakýchkoli služeb, kde k dočasnému odkládání věcí dochází
  + odpovědnost za poškození, ztrátu nebo zničení (tj. už ne za neoprávněné užití)
  + věc byla odložena na místě k tomu **určeném** nebo na místě, kam se takové věci **obvykle** **ukládají**
  + uplatnit bez zbytečného odkladu, max. do 15 dnů od doby, co se poškozený musel dozvědět
* **vnesené věci**: v souvislosti s poskytováním ubytovacích služeb
  + vnesení věcí do prostor k ubytování nebo k uložení věcí (lyže v lnárně) – do hodnoty stonásobku ceny za ubytování na jeden den
  + náhrada není omezena: převzal-li ji ubytovatel do úschovy, v rozporu se zákonem odmítl úschovu, způsobil-li Š provozovatel či osoby pracující v provozovně (lhůta stejná jako u odložené věci)
* **škoda způsobená vadou výrobku** (§ 2939-43) - transpozice směrnice z r. 1985
* movitá věc určená k uvedení na trh jako výrobek za účelem prodeje, nájmu nebo jiného použití
* Š způsobená vadou: (jen nad 500 €): kdo výrobek (či součást) vyrobil, vytěžil, vypěstoval nebo jinak získal
* solidárně hradí: kdo výrobek (či část) označil svým jménem, ochrannou známkou nebo jinak, nebo výrobek dovezl za účelem jeho uvedení na trh v rámci svého podnikání
* bude hradit i dodavatel: nesdělí-li *výrobce* či *dodavatele* do 1 měsíce, nelze-li určit výrobce; nebo kdo je *dovozcem* u dovezeného výrobku (i když je výrobce znám)
* **vadný výrobek** = není tak bezpečný, jak to od něho lze rozumně očekávat s ohledem na vš. okolnosti
  + liberace: zaviněná škoda poškozeným, výrobce neuvedl věc na trh, vada neexistovala v době uvedení, výrobek nebyl pro prodej ani podnikání, jde o důsledek splnění kogentních předpisů, stav vědeckých a technických znalostí odhalení vady neumožňoval, u výrobce součástky: šlo o vadnou konstrukci výrobku
* **škoda způsobená nekalou soutěží a omezováním hospodářské soutěže**
* PPJ je naplnění některé ze zvl. skutk. podstat v generální klauzuli nekalé soutěže (§ 2976)
* § 2988 OZ: Poškozená osoba může požadovat náhradu škody + přiměřené zadostiučinění (tj. i nemajetková újma) ↪ jinak se uplatní obecná ustanovení o odpovědnosti
* + (není součástí práva náhradu Š:) aby se rušitel zdržel, aby odstranil závadný stav, vydal bezdův. obohacení
* § 2990 poškozená osoba z nedovoleného omezení soutěže má práva jako v § 2988

**11. PRODLENÍ**

* český přístup k prodlení jako jednomu z druhů odpovědnosti je v mezinárodním srovnání atypický
* prodlení bývá chápáno jako jeden z případů **změny/modifikace obsahu závazku**
* jedná se o **objektivní odpovědnost**, kde je liberačním důvodem prodlení věřitele
* **prodlení dlužníka**
  + § 1968 OZ: *„Dlužník, který svůj dluh řádně a včas neplní, je v prodlení. Dlužník není za prodlení odpovědný, nemůže-li plnit v důsledku prodlení věřitele.“*
  + ↪ D je povinen plnit v dohodnutou nebo stanovenou dobu i bez vyzvání věřitele (§ 1958)
  + ↪ nemůže-li D splnit z důvodů na straně věřitele, může se za podmínek zákonem stanovených uchýlit k náhradnímu splnění uložením do soudní úschovy (§ 1953 OZ); není k tomu však povinen
  + prodlení D má především za následek právo V odstoupit od smlouvy; u peněžitých závazků vzniká věřiteli právo požadovat úroky z prodlení (nebo: právo na náhradu Š z nesplnění, není-li kryta úroky)
  + dlužník nese po dobu prodlení nebezpečí škody na věci
* **prodlení věřitele**
  + § 1975 OZ: *„Věřitel je v prodlení, nepřijal-li řádně nabídnuté plnění nebo neposkytl-li dlužníku součinnost potřebnou ke splnění dluhu.“*
  + prodlení věřitele má za následek právo dlužníka odstoupit od smlouvy
  + věřitel nese po dobu prodlení nebezpečí škody na věci
* právo odstoupit od smlouvy: – podstatné porušení smlouvy > (oznamovací povinnost) > bez dalšího

– nepodstatné porušení smlouvy > jen neplní-li v dodatečné přiměřené lhůtě

**28. ADMINISTRATIVNÍ A TRESTNÍ ODPOVĚDNOST PODNIKATELE**

**1. ADMINISTRATIVNÍ ODPOVĚDNOST PODNIKATELE**

* **soukromoprávní odpovědnost:** se uplatňuje pouze na základě **iniciativy oprávněného** (a oprávněný tuto iniciativu velmi často nevyvine); vzniká už splněním zákonných předpokladů (PPJ, Š, KN, Z)
* **veřejnoprávní** **odpovědnost:** k uplatnění se nevyžaduje iniciativa dotčené osoby; nevzniká samotným protiprávním jednáním, sankce se uplatní až na základě **konstitutivního rozhodnutí** ve správním řízení
  + VP úpravazakotvuje**:** 1) povinnosti podnikatelů (k ochraně spotřebitelů a zákazníků), 2) orgány pověřené kontrolou, 3) řízení, umožňující odhalit PPJ a uložit sankce, 4) sankce

🡪 v SP: plnění připadá poškozenému X u VP: plnění jdou do veřejných rozpočtů

* VP a SP sankce se navzájem nevylučují:
* SP odpovědnost za škodu je univerzální sankcí (generální skutková podstata)
* X skutk. podstaty VP odpovědnosti formulovány **přesně a úzce** a musí být zakotveny v zákoně
* administrativní O. koncipována podobně jako trestní, ale rozhodují tu správní orgány (ne soudy, krom přezkumu)
* **z. č. 250/2016 Sb., o odpovědnosti za přestupky a řízení o nich** + **z. č. 251/2016 Sb., o některých přestupcích**
* **~~správní delikty~~** > **přestupky** (do 1. 7. 2017 byly „přestupky“ jen pro FO + „jiné správní delikty“ pro FO i PO)
* u PO + podnikatelů: objektivní odpovědnost s možností liberace ze zákonných důvodů
* u nepodnikatelů: subjektivní odpovědnost (tj. nutné zavinění)
* administrativní O. závisí na předmětu podnikání podnikatele + na řadu z nich se vztahuje i ochrana spotřebitelů (živnostníky zavazují živnostenské předpisy, dovozce celní p., všechny: daňové p.)

**sankce dle § PřeZ**

* **správní tresty** (§ 35): *napomenutí, pokuta, zákaz činnosti, propadnutí věci nebo náhradní hodnoty, zveřejnění rozhodnutí o přestupku*
* **ochranná opatření** (§51) *omezující opatření, zabrání věci nebo náhradní hodnoty*

(např. uzavření provozovny nesplňující hygienické předpoklady)

**přestupky PO:**

* **§ 167 OZ**: *„PO zavazuje protiprávní čin, kt. se při plnění úkolů dopustil člen voleného orgánu, zaměstnanec…“*
* **§ 20/1 PřeZ**: *PO je pachatelem, jestliže k naplnění znaků přestupku došlo jednáním FO, kt. se... považuje za osobu,*
  + *jejíž jednání je* ***přičitatelné*** *PO a která* ***porušila právní povinnost uloženou PO****,* 
    - *a to při činnosti PO / v přímé souvislosti s činností PO / ku prospěchu PO /v zájmu PO*

[platí i pro organizační složku nebo jiný útvar, který je součástí PO]

* **§ 20/2 PřeZ**: *Za osobu, jejíž jednání je přičitatelné PO, se…. považuje*
  + - *a) statutární orgán nebo člen statutárního orgánu,*
    - *b) jiný orgán PO nebo jeho člen,*
    - *c) zaměstnanec nebo osoba v obdobném postavení při plnění úkolů vyplýv. z tohoto postavení,*
    - *d) FO, která plní úkoly PO,*
    - *e) FO, kterou PO používá při své činnosti, nebo*
    - *f) FO, která za PO jednala, jestliže PO výsledku takového jednání využila.*
* z. o některých přestupcích: § **9 přestupky na úseku podnikání** - přestupkem je:
* FO/PO: provozování podnikání bez veřejnoprávního povolení, je-li vyžadováno
* PO/podnikající FO: porušování povinností v souv. se zápisu do OR, nepoužívání firmy/jména, klamavé údaje na obchodních listinách atp.
* promlčecí doba: 1 rok **X** 3 roky, jde-li přestupek s horní hranicí pokuty min. 100 tis.
* nově: pravomoc správního orgánu zakázat zrušení, zánik nebo přeměnu obviněné PO, existuje-li důvodné podezření, že by se chtěla vyhnout sankci / výkonu správního trestu / by mohla zmařit uspokojení nároku na náhradu Š či vydání bezdův. obohacení [X zákaz nesmí být nepřiměřený]
* nově: pozbytí statusu podnikatele nemá za následek zánik odpovědnosti za přestupek

**2. TRESTNÍ ODPOVĚDNOST PODNIKATELŮ**

* TČ: přečiny a zločiny 🡪 přečiny = nedbalostní + úmyslné TČ s horní hranicí trestní sazby do 5 let
* skutkové podstaty týkající se podnikatelů hlavně mezi TČ **proti majetku** a dále mezi TČ **hospodářskými**
* ↪ skutková podstata, kt. může naplnit jen podnikatel 🡪*např. TČ ohrožování zdraví závadnými potravinami nebo jinými předměty* (ale „podnikatel“ je v TZ zmíněn explicitně zřídka, spíš poznáme z popisu jednání)
* dvě kategorie TČ, kde nalezneme podnikatele jako možného pachatele:
* **TČ proti majetku**
  + - * TČ porušení povinností při správě cizího majetku🡪 způsobí na něm škodu nikoliv malou
      * úvěrový a dotační podvod, poškození věřitele, zvýhodnění věřitele, způsobení úpadku,…
* **TČ proti hospodářské soutěži**
  + - * př. porušení pravidel hosp. soutěže 🡪 § 248 TZ – trestní odpovědnost za nekalou soutěž
      * TČ neoprávněného podnikání – odnětí svobody až na 2 léta nebo zákaz činnosti
      * TČ poškozování spotřebitele 🡪 např. tím, že šidí na jakosti, uvede ve větším na trh výrobky a přitom zatají jejich podstatné vady,…
      * TČ zkreslování údajů o stavu hospodaření a jmění
      * TČ zneužití informace v obchodním styku
      * TČ zneužití postavení v obchodním styku
      * TČ zjednání výhody při zadání veřejné zakázky, při veřejné soutěži a veřejné dražbě
      * TČ pletichy při zadání veřejné zakázky a při veřejné soutěži
      * TČ vystavení nepravdivého potvrzení (podnikatelem oprávněným k poskytování fin. služeb)
      * TČ poškozování finančních zájmů EU (nesprávné dokumenty, údaje > zkrácení fin. prostředků)
      * **TČ proti průmyslovým právům a autorskému právu**
* **další trestné činy** 🡪 úplatkářství, neoprávněné zaměstnávání cizinců apod.

**3. TRESTNÍ ODPOVĚDNOST PO**

* úprava v z. č. 418/2011 Sb., **o trestní odpovědnosti PO** a řízení proti nim
* t. odpovědnost PO: **protiprávní čin spáchaný jejím jménem nebo v jejím zájmu nebo v rámci její činnosti**
* § 8(1) osoby, které mohou založit přičitatelnost PO:
  + - * **statutární orgán** nebo jeho člen, jiná osoba oprávněná jménem nebo za PO jednat
      * ti, kdo vykonávají u PO **řídící nebo kontrolní činnost** (vedoucí)
      * osoby vykonávající **rozhodující vliv** na řízení
      * **zaměstnanci** a osoby v obdobném postavení
* TO, i když se nepodaří zjistit, která konkrétní FO jednala
* TO i tehdy, kdy: k protiprávnímu činu došlo před vznikem PO / byla prohlášena za neplatnou po vzniku / právní úkon zakládající oprávnění k jednání je neplatný či neúčinný / jednající FO není odpovědna za své činy
* liberace § 8(5): PO se trestní odpovědnosti zprostí, pokud **vynaložila veškeré úsilí, které na ní bylo možno spravedlivě požadovat,** aby spáchání protiprávního činu osobami uvedenými v odst. 1 zabránila.
* při zániku PO přechází odpovědnost na jejího právního nástupce
* **taxativní výčet trestů**, jež lze uložit PO: zrušení, propadnutí věci nebo majetku, zákaz plnění veřejných zakázek, zákaz činnosti a další
* trestnost může zaniknout účinnou lítostí (nejde-li o některou ze skutk. podstat úplatkářství, porušení pravidel hosp. soutěže, zjednání výhody/pletichy i veř. zakázek atd.
* vyloučení kumulace správních a trestních sankcí za stejnou věc (*ne bis in idem*)

**29. CENNÉ PAPÍRY [P. Čech]**

**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

1. **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

1. **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)

**30. ZAKNIHOVANÉ A IMOBILIZOVANÉ CENNÉ PAPÍRY**

**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

**imobilizace cenných papírů** (historicky předchází ZCP)

* emise listin CP se svěří do úschovy (depozita) ke schovateli (depozitáři)
* depozitář zamkne CP do trezoru a údaje o vlastnících zaznamená v evidenci, již vede
* změna oprávněné osoby (uschovatele, deponenta), nastane zápisem do evidence
* zápis v evidenci = předání uschovaného CP „na dlouhou ruku“ mezi původním a novým deponentem
* rozdíl oproti ZCP – **evidence ICP nenahrazuje CP**, ty v listinné podobě stále existují – v trezoru
* **sběrná (globální) listina** – soustředění (globalizace) CP z celé emise do jediné listiny > vlastníci CP jsou tak spoluvlastníky globální listiny v odpovídajícím poměru
* úplná dematerializace – právní úprava nepřipouští CP v klasické listinné podobě (Francie)
* **částečná dematerializace** – přípustnost ZCP i listinných CP (ČR) – např. kmenový list, kupón, směnka, šek – ty nejde z povahy věci zaknihovat (X akcie na majitele výlučně jako ZCP či ICP)
* depozitáři
* banky, příp. obchodníci s CP (inv. služby = úschova a správa investičních nástrojů)
* centrální depozitáři – centrální evidence drtivé většiny ZCP, **Centrální depozitář cenných papírů, a.s.**
* mezinárodní centrální depozitáři – globálního formátu a významu (**Euroclear** a **Clearstream**)

**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

**31. SMĚNKY**

* právní úprava: zákon směnečný a šekový č. 191/1950 Sb.– nenajdeme vymezení pojmu směnka, dovozujeme:
* směnka = **dlužnický cenný papír, který ztělesňuje abstraktní závazek směnečného dlužníka zaplatit vlastníku směnky určitou částku peněz** (tzv. směnečný peníz)
* směnka: častá a atraktivní: jednoduchý převod doplněný zákonným ručením převodce
* jde o cenný papír individuálně vydávaný a konstitutivní, zaknihování ani imobilizace nepřipadá v úvahu

**cizí směnka** (§ 1-74) = směnečný příkaz

* **obsahuje bezpodmínečný příkaz výstavce (trasant) adresovaný určité osobě (směnečník) zaplatit směnečnému věřiteli (remitent) ve stanovené lhůtě určitou částku (směnečný peníz)**
* obsah směnky: „Zaplaťte za tuto směnku Janu Novákovi 1000 Kč.“, údaje o směnečníkovi
* „zastřená směnka vlastní“ – výstavce splývá se směnečníkem, adresuje příkaz plnit sám sobě
* „směnka na vlastní řad výstavce“ – výstavce splývá s remitentem

**vlastní směnka** (§75-78) = směnečný slib

* **obsahuje bezpodmínečný slib výstavce (emitent) zaplatit určitou částku určité osobě (remitent) ve stanovené lhůtě** (od počátku jediný dlužník – výstavce)
* **podstatné náležitosti směnky**

**1. označení**, že jde o směnku ve vlastním textu listiny

**2. bezpodmínečný** **příkaz** či **slib** (s. cizí/vlastní) **zaplatit** (tj. ne podmínka „zaplaťte po dodání…“)

* + - **určitou** peněžitou **sumu** (přednost má vyjádření slovy; je-li jich více, pak suma nejnižší)

**3. jméno směnečníka** (u s. cizí)

**4. splatnost směnky** – a) na viděnou (vistasměnka – jakmile je předložena k plnění, max. 1 rok od vystavení), b) na určitý čas po viděné, c) na určitý čas po datu vystavení, d) na určitý den

(e) fikce: **chybí-li údaj o splatnosti > jde o vistasměnku**);

**5. místo**, v němž má být placeno a místo vystavení (absence nepůsobí neplatnost)

**6. jméno** toho, **komu** nebo na jehož řad má být placeno

**7. datum** a **místo** vystavení

**8. podpis** výstavce

* neuvedení podst. náležitostí způsobí **neplatnost směnky** (X kromě: chybí splatnost, chybí místo)
* rovněž špatně určená splatnost působí neplatnost (např. „do 31.12.2016“ místo „dne 31.12.2016“)
* výjimkou je **blankosměnka** – záměrně nevyplněná směnka, strany si při vydání směnky ujednají, jak budou tyto údaje do směnky dodatečně doplněny
* **princip formální pravdy** – údaje uváděné na S nemusejí být pravdivé, ale musí být objektivně možné
* nepodstatné náležitosti směnky
  + rektadoložka – vyloučení převoditelnosti směnky rubopisem > směnka na jméno (rektasměnka)
  + měnová doložka – určení měny, ve které má směnka být plněna
  + úroková doložka, protestační doložka, hodnotová (valutová) doložka
  + prezentační doložka – určení lhůty k předložení směnky k přijetí či placení

**směneční dlužníci**

* **hlavní** (přímí) – výstavce-emitent (vlastní s.); směnečník-akceptant (cizí s.) + jejich avalisté
* **nepřímí** (postihoví) – výstavce-trasant (cizí s.), **všichni** indosanti (obě s.) + jejich avalisté
* jak se stane směnečník zavázaným ze směnky? musí ji přijmout (=podepsat) > akceptovat, stává se akceptantem a tím i hlavním směnečným dlužníkem (bez podpisu/akceptu mu z ní nevzniká žádný dluh)
* > směnka cizí má 2 dlužníky – akceptant (přímý D) a výstavce-trasant (nepřímý D)
* **lze** přijmout i jen částečně, do určité části směnečné sumy
* **směnečný rukojmí (avalista)** – dluží solidárně s dlužníkem (avalát), za kterého se zaručil; ukáže-li se, že avalát nedluží (např. neplatný podpis), zůstává avalista sám v dluhu (není tu akcesorita)
  + judikatura: i avalista může uplatnit námitku splnění primárním dlužníkem (nemusí se plnit podruhé)
* **rubopis (indosament)**:
  + legitimační funkce – majitel směnky je ten poslední indosatář, musí prokázat nepřetržitou řadu rubopisů

(„pan Novák dá na řad paní Janíkové, paní Janíková dá na řad paní Krátké“ atp.)

* + garanční funkce – indosant odpovídá za placení a přijetí směnky (§ 15) > stává se nepřímým dlužníkem a zvyšuje hodnotu směnky (protože nepřímými dlužníky jsou všichni indosanti)
  + převodní funkce – kdo je žalován ze směnky nemůže uplatňovat námitky, které šly uplatnit ze vztahu s předchozím majitelem směnky (§ 17)
  + indosatář může na jakémkoli předchozím indosantovi žádat: směnečný peníz, 6% úroky ode dne splatnosti, útratu za protest, odměnu 0,33% směnečného peníze (§ 48)

**postih**: – 1) **nezaplacení** **směnky**

– 2) **směnečná nouze** – a) **nepřijetí** **směnky** (zcela/zčásti), nebo: b) **situace nejistoty** (vydáno rozhodnutí

o úpadku akceptanta či výstavce, nebo o zamítnutí insolvenčního návrhu pro nedostatek majetku atp.)

– postihovatelé = majitel směnky a ti nepřímí dlužníci, kteří směnku zaplatili

– postižníci = nepřímí D (mezi nimi princip solidarity)

* + indosanta nelze postihnout, vyloučil-li ručení doložkou úzkosti („bez ručení“, „sine obligo“)

**protest:** – nezaplacení/nepřijetí směnky => odepření musí být osvědčeno veř. listinou (dotáhneme za ním notáře)

– lhůta na protest (u nezaplacení směnky do 2 dnů po splatnosti, u nepřijetí směnky do lhůty pro předložení

k přijetí, resp. násl. den), zmeškáním ztrácí práva proti všem kromě proti akceptantovi (proti němu se

nároky promlčují až po 3 roky po splatnosti)

– postihovatele lze povinnosti protestovat zprostit protestační doložkou („bez protestu“), učiní-li ji

výstavce, platí vůči všem postihovým dlužníkům, učiní-li ji indosant či avalista, platí jen vůči nim

**notifikační povinnost** – postihovatele notifikovat postižníky (sankce nesplnění: max. odpovědnost za škodu)

**vymáhání směnky?** dám návrh na vydání směnečného platebního rozkazu a přiložím směnku v originále, soud posoudí akorát, zda jde o platnou směnku > soud vydá směnečný platební rozkaz

- výhoda směnky: snadná vymahatelnost, soud nezkoumá její kauzu

* **zásada směnečné přísnosti**
  + **materiální** – aby se listina stala směnkou, musí naplnit požadavky zákona; striktní závaznost podpisu, vzájemná nezávislost jednotlivých podpisů (podepsaný avalista zavázán, i když vyjde najevo, že není dlužníka)
  + **formální** – směnečné nároky se projednávají ve zkráceném řízení: soud vydá směnečný platební rozkaz > 15 dnů na odvolání (dříve 3 dny) – řádným opravným prostředkem jsou námitky (i kauzální)
* **promlčení práv ze směnky** (obecně vede k jejich prekluzi)
  + práva proti směnečníkům – promlčecí lhůta 3 roky od splatnosti
  + práva proti nepřímým dlužníkům – promlčecí lhůta 1 rok od protestu
  + postih rubopisce proti dalším postižníkům – promlčecí lhůta 6 měsíců od vyplacení
* výjimka**: směnečné obohacení** – výstavce nebo příjemce zůstávají po promlčení zavázáni vlastníku směnky, pokud se na jeho škodu obohatili (právo se promlčuje po 3 letech od zániku směnečné závazku)

**forma směnky**

* = **zákonný cenný papír na řad** *(„Zaplatím za směnku* (na řad) *Janu*(a) *Novákovi*(a) *1000 Kč*“)
  + k tomu, aby se stala **CP** **na** **jméno** (**rektasměnkou**), by byl nezbytný výslovný projev vůle výstavce na směnce *(„Zaplatím za tuto směnku nikoliv na řad Jana Nováka 1000 Kč“*), učinil-li by podobný projev při převodu indosant, pak by se dala pořád převádět na řad, ale on by byl zproštěn ručení po dalším převodu
  + zákon vylučuje formu na doručitele
* **abstraktní povaha směnky** – není v ní vyjádřen hospodářský důvod dluhu; důvodem je směnka sama, výjimku tvoří hodnotové (valutové) doložky na směnce („na hodnotu“)
* **kauzální námitky** – žalovaný dlužník se jimi může bránit proti požadavku na plnění směnečné sumy (musí prokázat hosp. důvod, obtížné, např. zaplatit cenu z KS a důvod pak pro neplatnost KS nevznikl apod.), *relativní* – lze použít jen vůči pův. účastníku závazku (nebo jestliže o něm nový nabyvatel věděl), výjimky:
  + u rektasměnky – p. nástupce vstupuje do p. pozice předchůdce a D může uplatnit stejné k. námitky
  + NS: prolomil abstraktní povahu směnky ve spotřeb. právu – zajišťuje-li směnka závazek ze spotřeb. smlouvy, lze kauzální námitky uplatnit i proti dobrověrnému nabyvateli směnky

**funkce směnky**

* **platidlo** – plnění dluhu ze smlouvy = vystavení směnky (daní ke splnění) (není tak časté)
* **prostředek placení** – dluh splněn ne převzetím směnky, ale až uspokojením se z ní (pokud věřitel směnku před splatností prodá, nemůže již po dlužníkovi vymáhat plnění ze smlouvy, jinak by hrozilo, že bude D plnit 2x > § 1909 fikce: dosáhne-li V plnění ze směnky, považuje se smluvní dluh za splněný)
* **nástroj zajištění** – k efektivnějšímu vymožení práv