**OBCHODNÍ PRÁVO III.**

**OTÁZKY skupina B – 2018/2019**

# 32. ČESKÉ A EVROPSKÉ PRÁVO OBCHODNÍCH KORPORACÍ

## POJEM

* Soubor právních norem upravující zákládání, přeměny, rušení a fungování (strukturu, orgány, vnitřní předpisy) OK
* Poměrně jasně ohraničená a ucelená právní disciplína – na právo OK nehledíme jako na samostatné právní odvětví s rozsáhlejší autonomií
* Předmětem práva OK jsou **„statusové věci“ OK**
  + **Positivní vymezení předmětu** – všechny záležitosti týkající se právního postavení těchto osob (OK)
  + **Negativně vymezení předmětu** – nejde o úpravu vztahů OK, do nichž vstupují s **jinými** osobami

## PRAMENY

* **Vztah k obchodnímu a občanskému právu –** právo OK je součástí obchodního práva a občanského práva v širším smyslu
  + **V rámci občanského práva** – právo OK jako **zvláštní úprava** určitých forem PO
    - V NOZ se použije úprava týkající se **PO a korporací**, ledaže zvláštní úprava zakotví odchylky od obecného režimu, resp. od ustanovení v NOZ
* **Systémová vazba práva OK**
  + Jedná se zejména o disciplínu **soukromého práva** – nicméně jsou zde významné zásahy veřejného práva, zejména zvláštními úpravami některých oborů podnikání (př. bankovnictví, pojišťovnictví)
  + Právo OK se prolíná s úpravou podmínek podnikání v té míře, že určité oblasti jsou přístupné **jenom** PO
  + Co se týče **tzv. svobodných povolání** mající povahu podnikání FO – i obchodní společnosti mohou vykonávat svobodná povolání při **splnění stanovených podmínek** (např. jenom určité formy společnosti, příslušnost společníků k dané profesi apod.)
  + Právo OK navazuje také velmi těsně na úpravu:
    - **(1) kapitálových trhů a právo cenných papírů** – možnost emitovat cenné papíry a v určitých případech možnost inkorporovat účasti do cenných papírů
    - **(2) obchodního rejstříku a principu publicity**
      * Povinnost OK sedo OR **zapsat** – **zápis má konstitutivní význam**
      * Vedle založení se zapisuje přeměna, zrušení či vstup do likvidace
      * Součástí obchodního rejstříku je také **tzv. SL** – ukládání důležitých dokumentů (např. společenská smlouva, stanovy, účetní závěrka aj.)
      * **Na základě principu publicity** mají věřitelé, zákazníci, obchodní partneři přístup k informacím vztahující se k fungování a hospodaření OK
    - **(3) účetnictví a (4) insolvence**
* V porovnání s jinými podnikatelskými subjekty OK jsou intenzivněji dotčeny **soutěžním právem** (zejm. právem proti omezování soutěže)
  + základem evropské regulace je **(1) primární právo** (čl. 101 a 102 SFEU) a **(2) sekundární právo** (zejm. nařízení přímo závazná v členských státech)

### Vnitrostátní prameny

* (1) Občanský zákoník (zákon č. 89/2012 Sb.)
* (2) Zákon o obchodních korporacích (zákon č. 90/2012 Sb.)
* (3) Zákon o přeměnách obchodních společností a družstev (zákon č. 125/2008 Sb.)
* (4) Zákon o nabídkách převzetí (č. 104/2008 Sb.), Zákon o účetnictví (č. 563/1991 Sb.)
* (5) Zákon o veřejných rejstřících právnických a fyzických osob (č. 304/2013 Sb.)
* (6) Zákon o ochraně hospodářské soutěže (č. 143/2001 Sb.).
* **Zvláštní zákony upravují určité oblasti podnikatelské činnosti**
  + zákon o bankách (č. 21/1992 Sb.)
  + zákon o pojišťovnictví (č. 277/2009 Sb.)
  + zákon o podnikání na kapitálovém trhu (č. 256/2004 Sb.)
  + zákon o investičních společnostech a investičních fondech (č. 240/2013 Sb.)
  + zákon o dluhopisech (č. 190/2004 Sb.)
  + zákon o spořitelních a úvěrních družstvech (č. 87/1995 Sb.)

### Unijní prameny

* **Harmonisace** právní úpravy na základě směrnic – vztahuje se zejména na **kapitálové společnosti** a **podmínky podnikání** (především bankovnictví, pojišťovnictví, kapitálové trhy, kolektivní investování)
* **Unifikace** právní úpravy na základě nařízení – vztahuje se na evropské formy OK
* Při výkladu národního práva OK se uplatní **princip přednosti práva EU** a **povinnost konformního výkladu.**

#### Směrnice

* **Směrnice č. 2017/1132 –** spojení 1./2./3./6./10./11. směrnice
* **Směrnice č. 2013/34/EU** – nahrazení 4. směrnice upravující účetní závěrku OK
* **Směrnice č. 2006/43/ES** – spojení 7./8. směrnice
* **Směrnice č. 2009/102/ES** – nahrazení 12. směrnice upravující SRO s jediným společníkem
* **Směrnice č. 2004/25/ES** – nahrazení 13. směrnice upravující nabídky převzetí
* **Nepřijaté směrnice:**
  + **5. směrnice** – upravovala strukturu AS
  + **9. směrnice** – upravovala otázku koncernového práva
  + **14. směrnice** –upravovala otázku přemístění sídla– nicméně rozhodnutí Soudního dvora ve věci **Cartesio** C-210/06 je chápáno jako **dostatečný základ** pro uskutečňování těchto operací.

#### Nařízení

* **Nařízení Rady (EHS) č. 2137/85 o evropském hospodářském zájmovém sdružení**
* **Nařízení Rady (ES) č. 2157/2001 o statutu evropské společnosti (SE)**
* **Nařízení Rady (ES) č. 1435/2003 o statutu Evropské družstevní společnosti (SCE)**

## ZÁKLADNÍ ZÁSADY (právní principy)

### Obecné zásady

* (1) rovnost stran
* (2) zákaz diskriminace
* (3) autonomie vůle
* (4) smluvní volnost
* (5) ochrana vlastnictví
* (6) princip právní ochrany
* (7) ochrana dobré víry, právní jistota a předvídatelnost práva
* (8) zákaz zneužití práva

### Zvláštní zásady práva obchodních korporací

* (1) zásada **loajality společníků**
* (2)zásada **rovného zacházení** se společníky za stejných podmínek (konkretizace zásady rovnosti/ zákazu diskriminace)
* (3) zásada **kdo volí, ten odvolává**
* (4) zásada **transparentnosti** účelu společnosti
* (5) zásada **ochrany třetích osob** (přicházejících do styku se společností, zejména věřitelů aj.)
* (6) zásada **ochrany menšinového společníka**
* (7) zásada **zákazu zneužití většiny nebo menšiny hlasů**

### Zásady platné pro osobní a kapitálové společnosti

* **osobní společnosti** –charakteristické rozdělení hlasů společníků **podle hlav**, společníci jsou osobně členy **orgánů** společnosti, osobní **ručení společníků, zákaz konkurence pro společníky**
* **kapitálové společnosti** – charakteristické rozdělení hlasů podle **velikosti podílů, manažerské** řízení společnosti (tedy společníci nemusí být členy volených orgánů), absence osobního ručení, **ZK** společnosti (tedy společníci „ručí“ toliko svými vklady) s ní související zásada **vyrovnanosti bilance společnosti**
* **Interpretace musí vyvažovat, který z principů má v dané situaci převážit**
  + *např. princip ochrany vlastnictví se může dostat do konfliktu s principem právní jistoty nebo v oblasti obchodních korporací se ochrana menšinových společníků může dostat do konfliktu s principem dobré správy obchodní korporace. Ochrana menšinových společníků musí ustoupit, jestliže by mohla ohrozit fungování a prosperitu společnosti.*

## FUNKCE A cíle

##### Cíl

* Cílem regulace je poskytnutí společníkům **dispozitivní nástroj k úpravě jejich společenských vztahů**
  + Tedy poskytnutí různých forem OK ke zvolení nejvhodnější formy společnosti k uskutečnění podnikatelských nebo nepodnikatelských cílů
  + Zároveň usnadnění dohody o společenské smlouvě k předejití budoucích sporů a nejasností – jinými slovy taková dohoda má poskytnout řešení konkrétních otázek a zajistit fungování společnosti
* Právo OK **umožňuje** stranám, aby se nemusely domluvit na všech detailech svého budoucího vztahu
  + Zákonná úprava v takové situaci určité prvky předvídá, resp. předem upravuje, ledaže se strany **odchýlí od zákonné úpravy**

##### Funkce

* vyvážení postavení společníků tak, aby mohli vykonávat svá práva a úměrně své účasti ovlivňovat společnost, aniž ji paralyzují
* Mimořádně významná je i **funkce ochrany třetích osob** (zejména věřitelů) – ta nabývá na důležitosti v okamžiku, kdy společnost získává **právní osobnost**, neboť se od ní odvíjí otázka ručení za dluhy OK
* Právo OK je součástí práva soukromého – ve své podstatě se jedná o právo smluvní
  + Značný počet kogentních ustanovení podmíněné ochrannou funkcí třetích osob nebo institucionální prvky úpravy
  + Více než jiné oblasti soukromého práva využívá i prostředky práva veřejného
  + Právo OK je více donucující

# 33. POJEM A PRÁVNÍ POVAHA OBCHODNÍ KORPORACE

## POJEM A CHARAKTERISTIKA OBCHODNÍ KORPORACE

### Pojem právnické osoby

* **Definice:** fiktivní útvar se zákonem přiznanou či uznanou právní osobností (subjektivitou), tj. právem přiznaná způsobilost či schopnost mít práva a povinnosti v mezích právního řádu
* **Vznik PO:**
  + Vznik v poměrech NOZ:
  + **§ 118 NOZ:** *„Právnická osoba má právní osobnost* ***od svého vzniku do svého zániku.****“*
  + **§ 126 odst. 1 NOZ:** *„Právnická osoba* ***vzniká dnem*** *zápisu do veřejného rejstříku.“*
    - Pojem vzniku a založení je nutné od sebe odlišit (!) – vznik PO je spjat se vznikem právnické osobnosti, kdežto založení PO nikoli – **mluvíme o tzv. dvoufázovém zakládání PO**
  + Vznik v poměrech ZOK:
  + **§ 8 ZOK**
    - *(1) Obchodní korporace se* ***zakládá*** *společenskou smlouvou. Společenská smlouva, kterou se zakládá kapitálová společnost, vyžaduje formu veřejné listiny. Společenská smlouva, kterou se zakládá družstvo podle tohoto zákona, se uzavírá přijetím ustavující schůzí.*
    - *(2) Připouští-li právní předpis, aby společnost založil jediný zakladatel, zakládá se zakladatelskou listinou pořízenou ve formě veřejné listiny.*
  + **§ 9 ZOK**
    - *(1) Není-li návrh na zápis společnosti do obchodního rejstříku podán do 6 měsíců ode dne jejího založení, platí, že nastávají tytéž účinky jako při odstoupení od smlouvy.*
      * Obchodní společnost – fikce odstoupení od smlouvy
      * Družstva – zpětvzetí přihlášek
* **OK je tedy PO soukromého práva založený v soukromém zájmu – OK jakožto PO je více reglementována zákonnými předpisy než běžné obligační smlouvy**
  + Právo rozlišuje vznik smlouvy (založení nebo ustanovení) od vzniku PO (zápis do OR)

### Pojem obchodní korporace

* **Neexistuje legální definice OK** – ZOK tento nedostatek řeší výčtem jednotlivých forem OK **(srov. 1 § ZOK):** 
  + *(1) Obchodními korporacemi jsou* ***obchodní společnosti*** *(dále jen „společnost“) a* ***družstva.***
  + *(2) Společnostmi jsou veřejná obchodní společnost a komanditní společnost (dále jen „osobní společnost“), společnost s ručením omezeným a akciová společnost (dále jen „kapitálová společnost“) a evropská společnost a evropské hospodářské zájmové sdružení*
  + *(3) Družstvy jsou družstvo a evropská družstevní společnost.*
  + *(4)* ***Evropská společnost, evropské hospodářské zájmové sdružení a evropská družstevní společnost*** *se řídí ustanoveními tohoto zákona v rozsahu, v jakém to připouštějí přímo použitelné předpisy Evropské unie upravující evropskou společnost, evropské hospodářské zájmové sdružení nebo evropskou družstevní společnost.*
* OK rozumíme **sdružení osob** **(universitas personarum)**
  + Výjimka: *„Právnická osoba tvořena jediným členem se hledí jako na* ***korporaci****“* (§ 210 odst. 2 OZ)
    - Taková PO postrádá povahu sdružení – má tzv. **fiktivní sdružovací povahu**
    - V rámci ZOK je tento typ korporace umožněn **pouze u kapitálových společností** (§ 11 odst. 1 ZOK)
    - Jedná se o legislativní konstrukt umožňující vyrovnání podmínek k podnikání a zejména pro vytváření tzv. koncernů **(viz B42)**
  + Charakteristika PO jako sdružení osob je důležité pro odlišení od PO představující pouze účelově vyčleněný majetek (nadace, nadační fondy)
* **Asociační povaha OK**
  + PO vznikající vylučně z vůle sdružujících osob – tyto osoby „vládnou PO“ a stanoveným způsobem rozhodují o existenci a fungování
  + **Účel sdružování a jeho projev ve volby formy obchodní společnosti** 
    - (1) vlastní podnikání – zejména sdružování v osobních společnostech
    - (2) podnikatelské investování – zejména sdružování v kapitálových společnostech
      * **Kapitálové společnosti lze založit i za nepodnikatelským** **účelem** (a contrario § 2 odst. 1 ZOK)
* **Affectio societatis**
  + Pojem smluvního práva **propracovaný** ve francouzském právu (Code Civil)
  + Rozumíme jako **konsensus smluvních stran spočívající ve společné vůli se sdružit, spojit majetek a podílet se na zisku ze společného hospodaření** 
    - odlišuje společenskou smlouvu od ostatních smluvních typů (např. pracovní smlouva)
    - odlišuje od sdružení mající politický, kulturní či charatitavní cíl – účelem affectio societatis je **založení společnosti**
  + musí existovat v **okamžiku** založení společnosti a musí trvat během existence – netrvá-li, je to důvod pro zrušení pouze v případě, že ji to zcela paralyzuje (§ 172 NOZ ve spojení s § 93 ZOK)

### Znaky obchodní korporace

* **(1) provozování obchodního závodu**
* **(2) trvalost**
* **(3) organisační struktura**
* **(4) majetek a samostatná odpovědnost**
* **(5) osobní substrát**
* **(6) autonomie a ucelenost**

## Účel OBCHODNÍ KORPORACE

* **obecná úprava dle NOZ:**
  + **§ 144 odst. 1 NOZ:** *„Právnickou osobu lze ustavit ve* ***veřejném nebo v soukromém zájmu****. Tato její povaha se posuzuje podle hlavní činnosti právnické osoby.“*
  + **§ 145 NOZ** limituje účely, za kterými nelze ustanovit PO, resp. OK (př. popření nebo omezení osobních, politických nebo jiných práv, podněcování k násilí aj.)
* **Obecně platí, že účelem OK je podnikání**
  + **Definice (§ 420 NOZ):** *„Kdo samostatně vykonává* ***na vlastní účet a odpovědnost výdělečnou činnost*** *živnostenským nebo obdobným způsobem se záměrem činit tak* ***soustavně za účelem dosažení zisku****, je považován se zřetelem k této činnosti za podnikatele.“*
* Obecně se má za to, že OK je PO založená v soukromém zájmu – OK však lze založit za jiným účelem než podnikání
  + **§ 2 odst. 1 ZOK:** *„Osobní společnost může být založena* ***jen za podnikatelským účelem*** *nebo za účelem správy vlastního majetku.“*
  + **A contrario § 2 odst.****1 ZOK** – pouze kapitálová společnost může být založena za jiným účelem (př. neziskový, veřejněprospěšný)

## předmět činnosti (podnikání) Obchodní korporace

* Předmět činnosti (podnikání) vymezuje, jakou aktivitou má být stanoveného cíle dosaženo
  + OK vznikají za účelem podnikání a dosahování zisku – těchto cílů mohou dosáhnout **buď** **(1) obchodní činností nebo (2) konkrétní činností** **(př. zemědělství, doprava, služby aj)**
* **Předmět činnosti** PO, resp. OK je vymezena v ZPJ – v případě OK se ZPJ rozumí společenská smlouva/stanovy/zakladatelská listina (**§ 123 NOZ ve spojení s § 125 NOZ**)
* Ustanovení ZOK o jednotlivých formách OK ukládají povinnost uvést **předmět podnikání** ve společenské smlouvě – zapisuje se do OR
  + **Terminologické odchylky v ZOK**
    - Na rozdíl od NOZ se zde používá **předmět podnikání** (nikoli předmět činnosti)
    - „předmětem činnosti“ ZOK rozumí **předmět činnosti jiné než podnikatelské činnosti**

## Provozování obchodního závodu

* **Definice (§ 502 NOZ):** *„Obchodní závod (dále jen „závod“) je organizovaný soubor* ***jmění****, který podnikatel vytvořil a který z jeho vůle slouží k provozování jeho činnosti. Má se za to, že závod tvoří vše, co zpravidla slouží k jeho provozu.“*
* OK zakládány za účelem vytvoření (převzetí) a provozování obchodního závodu
  + často funguje pod vlastním jménem (tzv. obchodní jméno) – nutné odlišit od tzv. **obchodní firmy (!)**
* **obchodní závod není PO – je toliko majetkový kus, předmět vlastnictví zahrnující v sobě aktiva a pasiva (tzv. jmění)**
* **podstata závodu:**
  + nehmotné statky (firma, ochranné známky apod.) jako součást závodu
  + část obchodního závodu může být pobočkou, jde-li o hospodářsky a funkčně samostatnou část a směřuje-li k tomu vůle podnikatele
  + zapisuje-li se pobočka do OR, jde o **tzv. odštěpný závod** či jinou organizační jednotku (u níž je povinnost zápisu)

# 34. PRÁVNÍ FORMA A DALŠÍ TŘÍDĚNÍ OBCHODNÍ KORPORACÍ

## členění obchodních korporací a základní rozdíly

### Obchodní společnosti a družstva

* **základní členění OK (§ 1 odst. 1 ZOK):**
  + *„Obchodními korporacemi jsou* ***(1)******obchodní společnosti (dále jen „společnost“) a (2) družstva****.“*
* **Základní rozdíl**:
  + Společnost – **uzavřený** počet členů – nabytí členství převodem/přechodem podílu & **fixní ZK**
  + Družstvo – **neuzavřený** počet **(tzv. princip otevřenosti)** – každý, kdo splní zákonem či jinak dané podmínky, se může stát členem družstva & **variabilní ZK**

#### Obchodní společnosti

* **(1) veřejná obchodní společnost**
* **(2) komanditní společnost** 
  + **Komanditní společnost na investiční listy** – tzv. subtyp OK **(viz B56)**
* **(3) společnost s ručením omezeným**
* **(4) akciová společnost** 
  + **Akciová společnost s proměnným ZK** – tzv. subtyp OK **(viz B56)**
* **(5) evropská (akciová) společnost**
* **(6) evropské hospodářské zájmové sdružení**

#### Družstva

* **(1) družstvo (běžné, bytové, sociální)**
  + **Bytové družstvo**
    - Založení jen za účelem zajišťování bytových potřeb svých členů (§ 727 odst. 1 ZOK)
    - Jinou činnost lze provozovat, pokud tím není ohroženo uspokojování bytových potřeb (§ 727 odst. 3 ZOK)
  + **Sociální družstvo** 
    - Družstvo soustavně vyvíjející **obecně prospěšné činnosti** směřující na podporu sociální soudržnosti, a to za účelem pracovní a sociální integrace znevýhodněných osob do společnosti (zejm. v oblasti vytváření pracovních příležitostí, sociálních služeb a zdravotní péče, vzdělávání, bydlení a trvale udržitelného rozvoje) (srov. § 758 ZOK)
  + Bytové a sociální družstvo označujeme jako **subtypy OK**
* **(2) evropská družstevní společnost**

### Kapitálové a osobní společnosti

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

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

##### Veřejná obchodní společnost

* Jedná **čistou** formu osobní společnosti – společníci se sdružují s ohledem na **osobní kvality a své vzájemné vztahy**
* Jakákoli personální změna (smrt, výpověď) je důvodem ke zrušení společnosti (srov. § 113 ZOK)
* Zákaz převodu obchodního podílu (§ 116 ZOK)
* Všichni společníci ručí za své dluhy společnosti **solidárně a neomezeně** **–** proto není tzv. **zákonná vkladová povinnost** (převažuje zde osobní povaha korporace, nikoli kapitálová)
  + Při rozhodování se počet hlasů neodvozuje od kapitálového vkladu – každý hlas má stejnou váhu
  + k rozhodování ve všech věcech je zapotřebí souhlasu **všech** společníků (§ 105 ZOK) – tzv. **zásada jednomyslnosti** 
    - jedná se o projev **smluvní povahy společnosti**
* Každý ze společníků je SO společnosti (§ 106 odst. 1 ZOK)

##### Komanditní společnost

* Jedná se o **modifikovanou** formu VOS
  + osobní povaha odvozena od **komplementáře** (žádná zákonná vkladová povinnost, neomezené ručení za dluhy)
  + kapitálová povaha odvozena od **komanditisty** (vkladová povinnost, zákonné ručení do výše nesplaceného vkladu dle stavu zápisu v OR)
* Na rozdíl od VOS personální změna **nevede** bez dalšího k zániku společnosti

#### Kapitálová společnost (AS, SRO, SE)

* i družstvo řadíme do této kategorie – ZOK ukládá povinnost vytvářet ZK a členové družstva neručí za dluhy (jako u AS a SRO)

##### Akciová společnost

* Jedná se **čistou** formu kapitálové společnosti – společníci se sdružují s ohledem na **kapitálový přínos**
* Při rozhodování se počet/váha hlasů odvozuje od kapitálového vkladu, resp. podílu vkladu na ZK
  + Rozhodování ve společnosti založené na **zásadě majority** – nutná ochrana menšinových akcionářů prostřednictvím kogentních ustanovení (př. větší kvórum pro přijetí usnesení VH aj.)
* **Existence zákonné vkladové povinnosti jako jeden základních konstrukčních prvků AS**
  + Akcionář **neručí** za dluhy společnosti za jejího trvání – po zániku ručí **v rozsahu svého likvidačního zůstatku**

##### Společnost s ručením omezeným

* Kapitálová povaha – jako u AS podíl na hlasování/zisku/likvidačním zůstatku se odvíjí od kapitálového přínosu
  + Minimální hranice vkladu na 1,- Kč – oslabení kapitálové povahy
* Osobní povaha – převedení podílu na třetí osobu je možné pouze se souhlasem VH, neurčí-li společenská smlouva jinak (§ 208 odst. 1 ZOK)
  + *V režimu ObchZ nebyla převoditelnost podílu na třetí osobu podmíněna souhlasem VH, tj. pokud společenská smlouva mlčela, byl podíl volně převoditelný.*
* **Omezené ručení za dluhy společnosti (§ 132 odst. 1 ZOK)**
  + *„…společně a nerozdílně do výše, v jaké* ***nesplnili vkladové povinnosti*** *podle* ***(1)******stavu*** *zapsaného v obchodním rejstříku* ***(2)*** *v* ***době****, kdy byli věřitelem vyzváni k plnění.“*

### České a nadnárodní obchodní korporace **(viz B54)**

* Nadnárodními OK rozumíme **(1)** **evropskou (akciovou) společnost, (2) evropské hospodářské zájmové sdružení a (3) evropskou družstevní společnost**
* Volba podmíněna tzv. evropským prvkem
  + skutečné sídlo v zemi EU (PO)/ výkon hlavní činnosti v zemi EU (FO)
  + kombinace evropského práva a v omezeném rozsahu národního práva

## FUNKCE právní úpravy obchodních korporací

* veřejný zájem – ochrana osob navazující právní vztahy s OK
* soukromý zájem – stanovení jasných pravidel, za nichž je OK přiznána právní osobnost – úprava vytváření a fungování OK by měla šetřit náklady a co nejvíce napomáhat k realizaci podnikatelkého (či jiného) cíle
* **numerus clausus OK:**
  + taxativně stanovený okruh forem OK – nelze vytvářet libovolné korporační uspořádání nesplňující základní charakteristiky některých z právních forem
  + výběr formy je možný jen z některého z uzavřeného počtu modelů – **tzv. numerus clausus**
* **princip nucené formy (Zwangformprinzip)**
  + omezení volnosti korporačního uspořádání a kogentní úprava základní charakteristiky každé formy OK (vznik, zánik, minimální obsah společenské smlouvy, zákonné ručení) při výběru a založení OK
  + výkon určitého předmětu podnikání může být omezen, resp. je dovolen pouze pro určitou obchodní společnost určité právní formy (př. bankovní služby mohou poskytovat pouze AS)
* **princip ekonomie** 
  + v závislosti na rozsahu, komplexnosti a složitosti předmětu podnikání jsou zakladatelům „předkládány“ varianty základního uspořádání korporační struktury – tím jsou šetřeny náklady (viz soukromý zájem)
    - zakladatelé **nemusí** vynaložit další náklady na formulaci právních poměrů – předem dána právní úpravou

## Obchodní korporace a smluvní svoboda

* smluvní svoboda při založení OK **nemůže být zcela dispositivní** – důvodem je nutnost ochrany veřejného zájmu
  + **smluvní autonomie je toliko modifikovaná**
  + zakladatelé **musí** za účelem založení OK (jíž právo přiznává právní osobnost) uzavřít **nominátní (společenskou) smouvu s minimálními zákonem stanovenými náležitostmi** pro založení zvolené formy OK (srov. § 8 ZOK).
* **Smluvní autonomie v právu OK**
  + Osobní povaha OK posiluje smluvní autonomii✘kapitálová povaha OK zase oslabuje
  + Obecně platí, že členové mohou v zákonných mezích upravit své vnitřní poměry (př. převoditelnost podílu, podíl na zisku, hlasování) – nelze však libovolně upravit tzv. **statusové otázky**
    - Stanovisko občanskoprávního a obchodní kolegia NS ze dne 13. ledna 2016, Cpjn 204/2015: *„…statusových otázek, jako např. vymezení jednotlivých orgánů obchodních korporací a jejich působnosti, rozhodování orgánů (tj. zejména svolání, usnášeníschopnosti, hlasovacích většin, osvědčování rozhodnutí veřejnou listinou) atd.“*
* **Vedlejší dohody (sideletters)**
  + uzavírány mimo společenskou smlouvu/stanovy
  + obsah souvisí s účastí v OK – upravuje vzájemné vztahy mezi členy OK či jejich vztahu k OK (např. dohoda o výkonu hlasovacích práv)
    - *samotné porušení sideletter upravující výkon hlasovacích práv nemá vliv na fungování OK. To znamená, že při porušení takové dohody se nemohou smluvní strany domáhat neplatnosti usnesení valné hromady.*
  + zahrnutí takové dohody do společenské smlouvy vede k tomu, že se dohoda stane závaznou pro současné i budoucí členy OK
* **Smlouva mezi OK a členem volného orgánu** – př. smlouva o výkonu funce člena voleného orgánu
* **Smlouva mezi OK a zaměstnancem**

## KRITÉRIA VOLBY PRÁVNÍ FORMY obchodní korporace

* **Účel:** univerzální (AS, SRO)✘podnikatelský účel/správa vlastního majetku (KS, VOS)
* **Předpokládaný rozsah podnikání:** menší/střední projekty (SRO)✘velké projekty (AS)
* **Zdanění zisku:** jednostupňové zdanění jako součást příjmů společníků (VOS, KS – komplementáři)
* **Organizační struktura:** jednodušší organizační struktura a volnější úprava (SRO)✘více obligatorních orgánů (AS)
* **Majetkové bezpečí členů a způsob financování:** neručení za dluhy společnosti, vyšší schopnost shromažďovat úspory investorů (AS)
* **Prestiž formy OK**

# 35. VYTVOŘENÍ OBCHODNÍ KORPORACE, NEPLATNOST OBCHODNÍ KORPORACE

## Příprava vytvoření obchodní korporace

* Právní jednání zakládající a vytvářející OK je **zpravidla vícestranné** – tzv. **zájmové společenství osob**
  + Založením a vznikem OK má větší potenciál uspokojit individuální zájmy
  + Akcentována konvergence (sbližování) zájmů zakladatelů
* **(1) nabídka účasti ve společnosti**
  + Adresované právní jednání určené konkrétní osobě, s níž oferent zamýšlí vytvořit OK – jinak řečeno oferent předkládá nabídku na uzavření smlouvy
* **(2) přijetí nabídky** 
  + Akceptací nabídky je smlouva uzavřena – uplatní se obecná úprava závazkového práva (§ 1731 an. NOZ)
  + Akceptace musí být prosta dodatků, výhrad, omezení nebo jiných dodatků – v opačném případě se jedná o odmítnutí nabídky a považuje se na nabídku novou (§ 1740 odst. 2 NOZ)
  + Nabídka určená více osobám je uzavřena **až** přijetím nabídky ze strany všech – takový úmysl vyplývá z obsahu nabídky nebo je zřejmý z okolností, za nichž byla nabídka učiněna (§ 1741 NOZ)
* **Povinnost poctivosti** – povinnost k zachování zásady poctivosti při uzavírání (společenské) smlouvy (§ 6 odst. 1 NOZ)
  + V tomto případě mluvíme o tzv. **předsmluvní odpovědnosti (culpa in contrahendo)**
  + **§ 1728 odst. 1 NOZ:** *„Každý může vést jednání o smlouvě svobodně a neodpovídá za to, že ji neuzavře, ledaže jednání o smlouvě zahájí nebo* ***v takovém jednání pokračuje, aniž má úmysl smlouvu uzavřít****.“*
  + **§ 1729 odst.** **1 NOZ:** *„Dospějí-li strany při jednání o smlouvě tak daleko, že se* ***uzavření smlouvy jeví jako vysoce pravděpodobné****, jedná* ***nepoctivě*** *ta strana, která přes důvodné očekávání druhé strany v uzavření smlouvy jednání o uzavření smlouvy* ***ukončí, aniž pro to má spravedlivý důvod****.“*
* **Jednočlenná OK**
  + Výjimka ze zásady, že OK je zásadně smlouvou – jedná se o reakci zákonodárce na socio-ekonomické okolnosti
  + Kapitálovou společnost může založit **i jediný zakladatel** (§ 11 ZOK) – **právní fikce,** že na takovou společnost se **hledí** jako na korporaci (§ 210 odst. 2 NOZ)

## založení obchodní korporace

* Založení zásadně ZPJ v zákonem předepsané formě – vytváří se předpoklady pro následný vznik OK
* Úprava v NOZ
  + **§ 122 NOZ:** *„****Právnickou osobu*** *lze ustavit* ***zakladatelským právním jednáním****, zákonem, rozhodnutím orgánu veřejné moci, popřípadě jiným způsobem, který stanoví jiný právní předpis.“*
    - **OK se ustavuje (jako PO) ZPJ (tj. společenská smlouva, stanovy nebo zakladatelská listina)**
  + **§ 123 NOZ:**
    - *„(1) Zakladatelské právní jednání určí* ***alespoň název, sídlo právnické osoby, předmět činnosti****, jaký má právnická osoba* ***statutární orgán a jak se vytváří****, nestanoví-li to zákon přímo. Určí též, kdo jsou první členové statutárního orgánu.“*
    - *„(2) Pro zakladatelské právní jednání se vyžaduje* ***písemná forma****.“*
  + **§ 125 NOZ:**
    - *„(1)* ***Více zakladatelů*** *zakládá právnickou osobu přijetím stanov nebo* ***uzavřením jiné smlouvy****.“*
    - *„(2) Zákon stanoví, ve kterých případech lze právnickou osobu* ***založit i právním jednáním jedné osoby obsaženým v zakladatelské listině****.“* – konkrétně se jedná o § 8 odst. 2 ZOK
* Úprava v ZOK
  + **§ 8 ZOK:**
    - *„(1)* ***Obchodní korporace*** *se* ***zakládá společenskou smlouvou****. Společenská smlouva, kterou se zakládá kapitálová společnost, vyžaduje formu veřejné listiny. Společenská smlouva, kterou se zakládá družstvo podle tohoto zákona, se uzavírá přijetím ustavující schůzí.“*
    - *„(2) Připouští-li právní předpis, aby společnost* ***založil jediný zakladatel, zakládá se zakladatelskou listinou*** *pořízenou ve formě veřejné listiny.“*
* **Zakladatelé**
  + Zakladatelem může být FO/PO (tuzemská/zahraniční)
  + Zákonná omezení
    - (1) zakladatelem ani společníkem VOS a komplementářem nemůže být osoba v insolvenci (srov. § 95 odst. 3 ZOK)
    - (2) společníkem s neomezeným ručením se nemůže stát člen voleného orgánu kapitálové společnosti (srov. § 199 odst. 1 písm. c), § 441 odst. 3, § 451 odst. 3 ZOK)
  + důsledkem založení **vzniká** zvláštní závazkový vztah mezi zakladateli – **zvláštní typ společnosti dle § 2716 NOZ**
    - vzniká základní povinnost **obligační** loajality – určitý předstupeň budoucí **korporační** loajality
    - povinnost jednat tak, aby bylo dosaženo vzniku OK, a zdržet se všeho, co by to mohlo ohrozit

### Společenská smlouva

* Druh ZPJ ustavující PO, resp. OK
* Jedná se o smlouvu nominátní – označení a minimální (obligatorní) obsah stanoven **zákonem**
* Rovněž jako **smlouva organisační** – je organisačním základem nového subjektu odlišného od zakladatelů
  + **Regulace vztahů mezi zakladateli a vztahů zakladatelů k OK, vztahů členů volených orgánů k OK**
* **Obsah společenské smlouvy** 
  + *Podstatné náležitosti (essentialia negotii)*
    - dána nutností ochrany OK, jejích menšinových členů a věřitelů
    - **čím je výraznější kapitálová povaha OK, tím je více povinných náležitostí** 
      * u VOS je minimálním obsahem určení společníků, ujednání o firmě, sídle a předmětu činnosti
      * u AS je minimální obsah stanov širší (obsahuje ujednání o vkladové povinnosti, organisační struktuře, specifikace akcií atd.)
  + *Pravidelná ujednání (naturalia negotii)*
  + *Nahodilá ujednání (accidentlia negotii)*
* **Forma společenské smlouvy** 
  + zákon trvá na kvalifikované formě společenské smlouvy
  + osobní společnost – písemná smlouva s **úředně ověřenými podpisy zakladatelů** (§ 6 ZOK)
  + kapitálová společnost a družstvo – forma veřejné listiny (notářského zápisu)
  + **nedodržení formy má za následek absolutní neplatnost právního jednání**

### Stanovy

* druh ZPJ – „společenská smlouva“, jíž se zakládá **AS (vícečlenné i jednočlenné) a družstvo**
* dle § 560 odst. 1 ZOK je nutné průběh ustavující schůze a rozhodnutí o přijetí stanov **osvědčit veřejnou listinou**

### Zakladatelská listina

* druh ZPJ – jednostranné právní jednání zakládající **jednočlennou kapitálovou společnost**
* požadavek notářského zápisu (§ 8 ve spojení s § 776 odst. 2 ZOK)

## jednání před vznikem obchodní korporace

* OK nabývá právní osobnosti až zápisem do OR – nutnost OK ke vstupování do právních vztahů ještě před zápisem
  + *Rozhodnutí NS sp. zn. 33 Odo 824/2005: „Smlouvu o smlouvě budoucí lze uzavřít i ve prospěch třetí osoby. To platí i v případě, že subjekt, v jehož prospěch je smlouva o smlouvě budoucí uzavřena, má teprve vzniknout.“*
* **§ 127 NOZ:** *„Za právnickou osobu lze jednat jejím jménem* ***již před jejím vznikem****. Kdo takto jedná, je z tohoto jednání oprávněn a zavázán sám; jedná-li více osob, jsou oprávněny a zavázány společně a nerozdílně.* ***Právnická osoba může účinky těchto jednání pro sebe do tří měsíců od svého vzniku převzít****. V takovém případě platí, že je z těchto jednání oprávněna a zavázána od počátku. Převezme-li je, dá dalším zúčastněným najevo, že tak učinila.“*
  + za tvořící se OK může jednat **kdokoliv**, a to kdykoliv (tj. i před samotným založením OK)
  + koncepce jednání za OK před jejím vznikem je založena na **fikci zastoupení** – o lex specialis k § 17 odst. 2 NOZ
* **ratihabice** 
  + k přenesení účinků právních jednání je nutné **dodatečné** schválení
  + schválení, resp. rozhodnutí o převzetí účinků právních jednání, náleží NO OK
    - nejpozději do 3 měsíce od vzniku OK – jinak nositelem práv a povinností je původní jednající a možnost převzetí **marným uplynutím zaniká**
    - přijetím nastává **fikce** – OK je z právního jednání oprávněna a povinna od samého počátku (ex tunc)

## vznik obchodní korporace

* zakládání a vznik OK založeno na **tzv. registračním principu**
  + **OK jako PO vzniká veřejnoprávním aktem, tj. registrací v příslušném veřejném rejstříku** – **zápisem do OR**
  + Splněním zákonných podmínek vzniká **právní nárok** na zápis OK do OR
* **Návrh na zápis** 
  + Návrhem se zahajuje řízení o zápisu OK do OR – obsahové a formální náležitosti stanoveny v ZVR
    - Např. návrh nutné podat ve formuláři:
      * (1) v listinné podobě s úředně ověřenými podpisy
      * (2) v elektronické podobě se zaručeným podpisem
  + Nutnost podání návrhu **nejpozději do 6 měsíců od založení OK** – uplynutím zákonné lhůty nastává **fikce odstoupení** zakladatelů od společenské smlouvy (§ 9 odst. 1 ZOK), resp. zpětvzetím přihlášky zájemců o členství v družstvu (§ 9 odst. 3 ZOK)
    - **Dispositivní ustanovení** – ZPJ může být lhůta zkrácena/prodloužena
  + Návrh podávají **všichni společníci** (VOS, KS) či **všichni členové SO** (AS, SRO, družstvo)
* **Řízení o zápisu** 
  + Vedeno rejstříkovým soudem – návrh odmítne/zamítne či provede zápis do OR – **zápis má konstitutivní povahu**
  + Zápisem do OR nabývá OK právní osobnost, tj. tímto okamžikem je způsobilá k PaP a může právně relevantně jednat (srov. důsledky vzniku)
* **Zápis notářem** 
  + OK může zapsat do OR i notář – nutná žádost oprávněné osoby podávat návrh na zápis OK do OR
  + **Zápis provádí pouze notář, jenž sepsal podkladový notářský zápis** (notářský zápis obsahující ZPJ)
* **Důsledky vzniku** 
  + **Pro zakladatele:** **(1)** nabytí členství OK; **(2)** vlastnictví podílů; **(3)** ztráta vlastnického práva k předmětu vkladu
  + **Pro OK:** nabytí **(1)** právní osobnosti; **(2)** právní, majetkovou a zájmovou autonomie; **(3)** nabytí vlastnického práva k předmětům vkladů a k pohledávkám na splnění zbývajících vkladových povinností; **(4)** veřejnoprávní povinnosti (účetní a daňové)

## neplatnost obchodní korporace

* **§ 128 NOZ:** *„Po vzniku právnické osoby se* ***nelze*** *domáhat určení, že nevznikla, a* ***nelze*** *z toho důvodu* ***zrušit její zápis*** *do veřejného rejstříku.“*
  + Existence ustanovení zdůvodněna institutem právní jistoty (ochranou třetích osob) – OK po vzniku vstupuje do právních vztahů a anulování vzniku OK by významně narušilo právní jistotu třetích osob
* **Taxativní výčet zákonných důvodů** k prohlášení OK za **neplatné** – nutné odlišit od důvodů pro **zrušení** OK
  + Dle NOZ (§ 129 odst. 1 NOZ) – vztahuje se na všechny PO

1. **Absence ZPJ**
2. **Absence náležitostí nezbytných pro existenci PO v ZPJ**
   1. Ustanovení § 92 odst. 2 ZOK tento požadavek konkretisuje – obchodní firma, výše vkladů, celkové výše upsaného ZK a předmět podnikání/činnosti
3. **Právní jednání odporuje § 145 NOZ – účel PO je porušení práva či dosažení cíle nezákonným způsobem**
4. **Nedostatečný počet zakladatelů – platí, i pokud jeden ze zakladatelů nesplňuje podmínky např. dle §95 odst. 3 ZOK**
   * Dle ZOK (§ 92 odst. 1 ZOK) – vztahuje pouze na OK
5. **Nedodržení formy ZPJ**
6. **Nedodržení ustanovení o minimální výši splacení ZK**
7. **Nesvéprávnost všech zakladatelů**

* Výše uvedené důvody se uplatní v procesu vytváření OK – nutné odlišit důvody, pro něž může být OK zrušena
* **Prohlášení OK za neplatnou** – soud rozhoduje i bez návrhu
  + Pokud však nedostatek lze odstranit – soud musí poskytnout přiměřenou lhůtu pro nápravu (§ 130 NOZ)
  + Soudní rozhodnutí se týká samotné OK – nikoliv neplatnosti/platnosti společenské smlouvy, z níž OK vzešla
* Dnem prohlášení OK za neplatnou – vstup OK do likvidace – **prohlášení samo o sobě nemá vliv na nabytá PaP OK**

# 36. VKLADY A ZÁKLADNÍ KAPITÁL

## Vklady

### Vkladová povinnost

* **Definice vkladu (§ 15 odst. 1 ZOK)**: *„Vkladem je peněžní vyjádření hodnoty předmětu vkladu do základního kapitálu obchodní korporace. U akciové společnosti se vklad označuje jako jmenovitá nebo účetní hodnota akcie.“¨*
* **Předmět vkladu (§ 15 odst. 2 ZOK):** *„Předmětem vkladu je věc, kterou se společník nebo budoucí společník (dále jen „vkladatel“) zavazuje vložit do obchodní korporace za účelem nabytí nebo zvýšení účasti v ní (dále jen „vkladová povinnost“).“*
* **Vkladová povinnost** 
  + **Definice:** povinnost (dluh) poskytnout OK předmět vkladu(§ 15 odst. 2 in fine ZOK) ve lhůtě a způsobem určený ZOK nebo společenskou smlouvou (§ 17 odst. 1 ZOK)
  + **zákonná** **povinnost vnést do OK vklady** u společníků kapitálových společností, komanditistů a členů družstva
  + u VOS a komplementářů – pouze na základě společenské smlouvě (§ 100 odst. 1 ZOK)
  + **Vznik vkladové povinnosti** 
    - před vznikem OK závazek ke splnění vkladové povinnost založena **společenskou smlouvou/stanovami**
    - stranami smlouvy jsou zakladatelé – plnění (tj. vkladová povinnost) má povahu právního jednání **ve prospěch třetího**
    - v případě jednočlenné OK – zavazujícím **zakladatelská listina**
    - v případě družstva – zavazujícím **prohlášení o převzetí vkladové povinnosti**
  + **Zánik vkladové povinnosti** 
    - Splněním splacením **(1)** v penězích **(tzv. peněžitý vklad)** nebo **(2)** vnesením jiné penězi ocenitelné věci **(tzv. nepeněžitý vklad)** (§ 15 odst. 3 ZOK)
* Správce vkladů (§ 18 ZOK)
  + OK jako věřitel je před vznikem zastoupena správcem vkladů – OK zatím právně neexistuje a vklad jako plnění ve prospěch třetího je určeno vzniknuvší OK
    - správce určen a pověřen **společenskou smlouvou** – může jím být zakladatel/některý ze zakladatelů
    - správce v zastoupení OK **přijímá předměty vkladů, vydává potvrzení o vnesení/splacení a spravuje vkladu** do vzniku OK
      * potvrzení nebo-li **prohlášení o splnění vkladové povinnosti** (povinná příloha návrhu na zápis)
      * při uvedení vyšší částky, než odpovídá skutečná výše splněné vkladové povinnosti – **správce vkladů ručí věřitelům** za dluhy OK až do výše rozdílu
  + není-li dohodnuto jinak – správce provádí činnost na základě ustanovení **o příkazu** (§ 18 odst. 2 ZOK)
  + **podmínky:** svéprávnost a souhlas s výkonem činnosti

### Členění předmětů vkladů

#### peněžitý předmět vkladu

* kapitálová společnost a družstvo – přísnější úprava způsobu a času ke splacení – důvodem je ochrana reálné tvorby ZK
  + SRO – před podáním návrhu na zápis povinnost splatit vklad v **minimální výši 30 %** (§ 148 ZOK) a povinnost splnit vkladovou povinnost **nejpozději do 5 let** od vzniku OK/převzetí vkladové povinnosti (§ 150 odst. 1 ZOK)
  + AS – účinnost založení AS podmíněno splacením alespoň **30 % souhrnné jmenovité/účetní hodnoty** upsané akcie (§ 253 odst. 1 ZOK) a povinnost splnit vkladovou povinnost **nejpozději do 1 roku** od vzniku OK/zvýšení ZK (§ 344 odst. 1 ZOK)
  + Družstvo – zakladatel musí splnit vkladovou povinnost **do 15 dnů** od ustavující schůze (§ 561 ZOK)

#### nepeněžitý předmět vkladu

* věc movitá/nemovitá **penězi ocenitelná a převoditelná** – např. vkladem nemůže být práce/služba (§ 17 odst. 3 ZOK)
* nutné **ocenění** nepeněžitého vkladu – povinná součást ZPJ (§ 17 odst. 2 ZOK)
  + kapitálové společnosti a družstva – ocenění musí být provedeno znalcem
  + cena nepeněžitého vkladu v ZPJ nesmí být vyšší než ve znaleckém posudku
* **vnášení nepeněžitých vkladů:**
  + u kapitálové společnosti před vznikem (§ 23 odst. 2 ZOK)
  + u osobní společnosti bez zbytečného odkladu po vzniku účasti společníka (§ 100 ZOK a § 121 odst. 1 ZOK)
* **specifické nepeněžité předměty vkladů**

1. **nemovitost (§ 19 ZOK)** – vnesení předáním nemovité věci a písemného prohlášení s úředně ověřeným podpisem o vnesení nemovité věci
2. **závod (§ 21 odst. 1 ZOK)** – vnesení účinností smlouvy o vkladu (přiměřeně se použijí ustanovení o koupi)
3. **pohledávka (§ 21 odst. 2 ZOK)** – vnesení účinností smlouvy o vkladu – nesmí se jednat o pohledávku společníka za kapitálovou společnost
4. **ostatní movité věci (§ 20) –** hmotné věci (předáním věci)/nehmotné věci (odevzdání datového nebo jiného nosiče)
5. **vklady ve výkonech (práce/služba)**
   1. osobní společnost (VOS, KS) – splnění vkladové povinnosti nepeněžitý vkladem ve formě výkonu musí společenská smlouva předpovídat a musí být souhlas všech společníků (§ 103 odst. 1 věta první ZOK ve spojení s § 119 a § 121 odst. 2 ZOK)
   2. kapitálová společnost (AS, SRO) – **explicitní zákaz** (§ 17 odst. 3 ZOK)
   3. družstva – stanovy musí předpovídat (§ 574 ZOK)

### Vlastnické právo k přemětu vkladu

* OK vlastnické právo k předmětu vkladu vneseného před jeho vznikem nabývá okamžikem svého vzniku – nikoliv založení, ale až vznik OK (tj. zápis do OR) nabývá OK vedle právní osobnosti i **majetkovou autonomii** (srov. § 25 odst. 1 ZOK)
  + Vlastnické právo k věci nemovité zapsané v KN nabývá zápisem do KN, a to na základě prohlášení o vnesení nemovité věci
* Pokud nepřejde vlastnické právo k nepeněžitému vkladu – vkladatel uhradit cenu v penězích dle ocenění a OK vnesenou věc vrátí, ledaže je povinna jej vydat jiné oprávněné osobě (§ 26 odst. 1 ZOK)
* Nedosáhne-li cena nepeněžitého vkladu výši emisního kursu, vkladatel je povinen doplatit rozdíl v penězích (§ 28 ZOK)

## Základní kapitál

### Pojem základního kapitálu

* **Definice dle § 30 ZOK:** *„Základní kapitál obchodní korporace je souhrn všech vkladů.“*
* Vyjadřuje se zásadně v Kč a suma tvořena součtem peněžního vyjádření hodnoty všech předmětů vkladu do OK
* Povinnost vkladové povinnosti mají všichni členové OK (vyjma neomezeně ručících členů osobní společnosti)
* **ZK vytvářejí všechny OK kromě VOS (!)**
* **Minimální výše ZK**
  + **VOS** (není)
  + **KS** (vkladová povinnost komanditistů)
  + **SRO** (1 Kč) – zde pozor, neboť SRO nemá povinný ZK, ale toliko zákonnou výši vkladu
  + **AS** (2.000.000 Kč nebo 80.000 EUR)
  + **Družstvo** (variabilní ZK v závislosti na členských příspěvků)
* **Pouze výše ZK u SRO a AS se zapisuje do OR**
* Účetnictví: ZK tvoří součást vlastního kapitálu (v rozvaze stojí na straně pasiv – zdroj, z nichž byla aktiva pořízena)

### Funkce základního kapitálu

* **(1) Funkce garanční** – smyslem a účelem ZK je ochrana věřitelů založené na doktríně reálné tvorby a udržení ZK
  + OK nesmí činit kroky vedoucí k tomu, že upsaný ZK bude vyšší než její účetně zjištěný vlastní kapitál – suma ZK není dostatečně kryta vlastními zdroji
  + Členové kapitálové společnosti si nesmí rozdělovat majetek společnosti na úkor věřitelů a přednostně před nimi
  + Kritika: zohlednění sumy aktiv bez ohledu na strukturu, nezohlednění pasiv (dluhů) z hlediska splatnosti, paušální stanovení ZK nebere v potaz různorodost účelů založení OK
  + **Alternativy k ZK jako nástroje ochrany věřitelů:** test insolvence (§ 40 odst. 1 ZOK), zákonné ručení, bilanční test (např. § 350 ZOK) aj.
* **(2) Vlastní zdroj financování majetku**
* **(3) Základ pro určení velikosti podílu** – kritérium pro určení míry (podílu) účasti společníků v OK, od níž se odvíjí rozsah PaP (hlasovací právo, právo na podíl na zisku, likvidačním zůstatku)
* **(4) Měřítko zisku a ztráty**

### Změny základního kapitálu

* Důvodem pro změnu ZK může být např. potřeba získat další zdroje financování, úhrada ztráty, vstup nového společníka aj.

#### V poměrech SRO

* O změně rozhoduje vždy VH za podmínky, že se změnou vyjádří souhlas 2/3 všech společníků (§ 171 odst. 1 ZOK)
  + Dle § 146 odst. 1 písm. f) ZOK společenská smlouva obsahuje výši ZK – jakákoli rozhodnutí o změně společenské smlouvy či rozhodnutí, jehož důsledkem se mění společenská smlouva **vyžaduje souhlas kvalifikované 2/3 většiny**
  + Jinak řečeno změnou ZK dochází ke změně společenské smlovy (!)
* **Způsoby změny ZK (§ 216 odst. 1 ZOK):**
  + **(1) nominální zvýšení/snížení** – ke zvýšení ZK se použijí vlastní zdroje a ke snížení ZK za účely úhrady ztráty – **společnost nezískává ani nepřichází o žádný nový majetek (jde toliko o účetní operaci)**
  + **(2) efektivní zvýšení/snížení** – ke zvýšení ZK dochází novými vklady (a reálně se zvyšuje i majetek OK) a při snížení ZK se rozdíl vyplácí společníkům

##### Ochrana společníků a věřitelů

* Při změně ZK může být ohroženo postavení jak společníků (zejm. při zvýšení), tak věřitelů (zejm. při snížení)
* **Ochrana společníků**
  + přednostní právo k účasti na zvýšení ZK peněžitými vklady v poměru výše podílů (§ 220 odst. 1) – to neplatí při zvýšení nepeněžitými vklady
  + nicméně zvýšení nepeněžitým vkladem **musí** **být důvodné** (§ 219 odst. 2 věta druhá ZOK) – pro společnost nepeněžitý vklad je výhodnější než peněžitý (př. společnost vyrábějící letadla získá závod produkující pneumatiky)
* **Ochrana věřitelů**
  + **Při zvýšení:**
    - Zákaz zvyšování z vlastních zdrojů nad výši vlastního kapitálu (§ 228 ZOK)
    - Změnu lze realizovat na základě řádné/mimořádné/mezitímní účetní závěrky ověřené auditorem bez výhrad (§ 227 odst. 1 ve spojení s § 231 ZOK)
    - Zvýšení peněžitými vklady je přípustné až po splacení dosavadních peněžitých vkladů (§ 219 odst. 1 ZOK)
  + **Při snížení:** 
    - Povinnost zveřejnění usnesení o snížení ZK v Obchodním věstníku do 15 dní ode dne přijetí dvakrát po sobě s časovým odstupem 30 dnů (§ 236 odst. 1 ZOK) – institut chránící neznámé věřitele
    - Povinnost informovat známé věřitele společnosti
* **Účinky změny ZK** 
  + Při zvýšení ZK novými vklady jen **deklaratorní účinky** – v ostatních případech (tj. z vlastních zdrojů) **konstitutivní**
  + Při snížení vždy **konstitutivní účinky**

#### V poměrech AS

* O změně ZK rozhoduje VH za splnění podmínky, že se změnou souhlasí kvalifikovaná většina akcionářů
  + Rozhodnutí o změně ZK je rozhodnutím měnící stanovy, které vyžaduje souhlas 2/3 většiny hlasů **přítomných** akcionářů (§ 416 odst. 1 ZOK) – **o rozhodnutí se pořizuje notářský zápis** (§ 432 ZOK)
  + jsou-li i jiné druhy akcií, tak se rovněž vyžaduje souhlas 2/3 většiny přítomných akcionářů každého dotčeného druhu akcií (§ 417 odst. 1 ZOK)
* **účinky změny ZK** – účinky zvýšení/snížení ZK nastávají zápisem nové výše do OR – **konstitutivní zápis (§ 464 odst. 1 ZOK)**
* **druhy změn ZK**
  + **(1) nominální zvýšení/snížení** – pouhá účetní operace bez vlivu na jmění společnosti
  + **(2) efektivní zvýšení/snížení**

##### Zvýšení ZK – VH může pověřit SO (představenstvo/statutární ředitel) ke zvýšení ZK

* Efektivní zvyšování ZK:
* **(1) upsání nových akcií (§ 474 an. ZOK):**
  + Efektivní zvyšování ZK prostřednictvím nových vkladů
  + **Podmínka:** splacení **všech** vkladových povinností (výjimka: vnesení nepeněžitého vkladu – nepeněžitý vklad musí být splacen ještě **před** podáním zápisu na zvýšení ZK či zanedbatelnost nesplacené části emisního kursu)
  + **Kdo může upisovat:** akcionáři, předem určené třetí osoby nebo veřejnost na základě veřejné výzvy
    - Akcionáři mají zásadně **přednostní právo** – vyjma při zvýšení nepeněžitými vklady, vyloučení práva VH nebo vzdání se práva
  + **Kapitalizace pohledávky:** věřitel místo plnění **obdrží účast na společnosti** (nicméně smlouvu o započtení pohledávky musí odsouhlasit VH)
  + **proces zvyšování ZK:**
    - (1) usnesení VH – musí být podán návrh na zápis usnesení do OR (§ 477 ZOK)
    - (2) návrh na zápis zvýšení ZK do OR – musí být po vnesení všech nepeněžitých a splacení alespoň 30 % jmenovité hodnoty peněžitých vkladů (§ 492 ZOK)
    - (3) výměna akcií
    - **Akcionářská práva vznikají ještě před zápisem zvýšení do OR**
* **(2) podmíněné zvýšení ZK (§ 505 an. ZOK):** efektivní zvyšování ZK zakládající oprávnění akcionáře/třetí osoby získat akcie společnosti v budoucnu prostřednictvím vyměnitelných/prioritních dluhopisů
  + Ke zvýšení ZK dochází v závislosti na tom, zda a v jakém rozsahu svá práva nabýt účast uplatní vlastníci dluhopisů (§ 506 ZOK)
* Nominální zvyšování ZK:
* **(3) zvýšení z vlastních zdrojů (§ 496 an. ZOK)**: nominální zvýšení ZK – pouhá účetní operace, na níž se podílí poměrně všichni akcionáři (např. nerozdělený zisk, různé fondy)

##### Snížení ZK

* rozlišujeme **povinné** (př. nabytí vlastních akcií v rozporu se zákonem) **a nepovinné snížení ZK**
* podmínky:
  + snížení nesmí být pod hranici 2.000.000 Kč/ 80.000 EUR či zhoršit dobytnost pohledávek (§ 517 ZOK)
  + povinnost informování a výzvy věřitelů k přihlášení pohledávek (§ 518 odst. 1 ZOK)
  + povinnost zveřejnění usnesení VH o snížení v Obchodním věstníku (§ 518 odst. 2 ZOK)
* ustanovení o ochraně věřitelů se nepoužijí při zjednodušenému snížení ZK (za účelem úhrady ztráty)
* **snížení ZK je účinné až zápisem nové výše ZK do OR** **– konstitutivní povaha zápisu**
* **5 způsobů snížení ZK:** **(1)** použití vlastních akcií, **(2)** snížení jmenovité hodnoty akcií, **(3)** vzetí akcií z oběhu na základě losování, **(4)** vzetí akcií z oběhu na základě veřejného návrhu smlouvy, **(5)** upuštění od vydání akcií
* **důsledek změny ZK (§ 537 an. ZOK)** – odevzdání/výměna stávající akcie, popř. vyznačení nové jmenovité hodnoty
  + *rozhodnutí NS sp. zn. 29 Cdo 3064/2016: Prohlásí-li představenstvo společnosti akcie, které* ***akcionář nepředložil ani v dodatečné lhůtě za účelem vyznačení nižší jmenovité hodnoty****, za neplatné,* ***zůstává dotčený akcionář i nadále společníkem*** *(jeho účast ve společnosti nezaniká) a má i nadále právo na vydání nových akcií, vydaných na místo akcií, jež byly prohlášeny za neplatné.* ***Účast ve společnosti (a právo požadovat vydání nových akcií) dotčenému akcionáři zaniká v okamžiku, kdy nové akcie nabude třetí osoba****.*

# 37. ÚČAST V OBCHODNÍ KORPORACI

## PODÍL

### Obecně

* **Definice dle § 31 ZOK:** *„Podíl představuje účast společníka v obchodní korporaci a práva a povinnosti z této účasti plynoucí.“*
* **Hodnota podílu:** určuje se podílem člena na reálné hodnotě majetku OK – nutno zdůraznit, že majetek jako takový je ve vlastnictví OK, tedy hodnota podílu vyjadřuje, jakou **„cenu“** má podíl (nikoli jaká část majetku OK členovi patří)
  + Podíl se materializuje, resp. členovi bude náležet část majetku, až při zániku účasti ve formě vypořádacího podílu/podílu na likvidačním zůstatku
* **Je nutné rozlišovat vklad a podíl**
  + vlastnictví předmětu vkladu zaniká vznikem OK – okamžikem vzniku vkladatel získá podíl v OK
  + vklad a jeho vkladová povinnost zakládá vztah toliko mezi zakladateli
  + podíl jako takový pak zakládá vztah mezi členem a OK

### Podíl jako právní vztah

* Souhrn PaP plynoucí z účasti tvoří **tzv. status člena OK**
* **Právní vztah mezi společníkem a OK**
  + OK oprávněna požadovat splnění povinností společníků – zároveň povinna šetřit členská práva a oprávněné zájmy
    - PaP vyplývají jak ze zákona, tak ze ZPJ (pravidla formulovaná OK označována jako **autonomní právo**)
  + **zásada rovného přístupu** – OK nesmí žádného člena bezdůvodně zvýhodňovat/znevýhodňovat (§ 212 odst. 1 NOZ)
* **Právní vztah mezi společníky**
  + účast v OK vytváří obligační vazby mezi jejími členy, neboť se společně zavázali přispívat k naplnění jejího účelu
  + **vzájemná PaP členů OK** – chovat se k sobě **poctivě** (srov. § 6 odst. 1 NOZ) a respektovat zájmy ostatních členů (tzv. povinnost vzájemné loajality)
* **kvalitativní a kvantitativní stránka podílu**
  + **kvalitativní stránka** – jaká PaP jsou obsahem podílu
  + **kvantitativní stránka podílu** – míra účasti člena na vytváření společné vůle rozhodnutím NO (vyjádřena procentem nebo zlomkem)
    - určení velikosti podílu dispositivní – limitem jsou dobré mravy (např. zakázány jsou „lví klausule“ – společník má pouze povinnosti, ale žádná práva a naopak)
    - **osobní společnosti** – zásada stejné velikosti podílů
    - **kapitálové společnosti** – zásada proporcionality (podíl odpovídá poměru vkladu k ZK)
    - **družstva** –každý člen má jeden hlas při rozhodování ČS

### Druhy obchodních podílů

* Monismus podílu
* **zásada jediného podílu:** společník může mít v OK pouze jeden podíl – výjimkou jsou kapitálové společnosti a komanditista KS (§ 32 odst. 1 ZOK)
  + účast v OK je nedělitelná, integrálně vyjadřuje vazbu společníka k OK a ostatním společníkům
  + projevem této zásady je **přirůstání podílu** – při převodu/přechodu podílu nový podíl **„přiroste“** ke stávajícímu
* Pluralita podílu
* Účast v OK je dělitelná a je zde přítomnost plurarity podílu – rozsah účasti je součtem všech podílů (akciií)
  + Nové podíly **nepřirůstají** k původnímu, ale zvětšuje se počet podílů
* podíl v OK **nesmí být inkorporován do cenného papíru** – výjimkou kapitálové společnosti (akcie, zatímní list, kmenový list, investiční list) (§ 32 odst. 2 ZOK)

### Druhy podílů ve společnosti s ručením omezeným

* **§ 135 ZOK**
  + *(1) Společenská smlouva může připustit vznik* ***různých druhů podílů****. Podíly, se kterými jsou spojena stejná práva a povinnosti, tvoří jeden druh. Podíl, se kterým nejsou spojena žádná zvláštní práva a povinnosti, je podíl základní.*
  + *(2) Určí-li tak společenská smlouva, může* ***společník vlastnit více podílů, a to i různého druhu****.*
* Společenská smlouva může „vytvářet“ jiné druhy podílů **přidáváním/odebráním PaP**
  + **Limit pro tvorbu zvláštních podílů**
    - Vychází ze zásady rovného zacházení (§ 212 odst. 1 ZOK)
    - lze modifikovat pouze PaP **související** s účastí v OK *(dle P. Čecha součástí podílu se nestane např. právo na parkovací místo v sídle OK)*
  + **Neoddělitelná PaP** – právo (účasti na VH, dovolávat se neplatnosti usnesení VH, podávat actio pro socio) & povinnost (loajality, zákonné ručení)
* **Jednotlivé typy**
  + **(1) základní podíl** – defaultní (zákonná) úprava – podíl není nijak modifikován
  + **(2) podíl s pevným podílem na zisk** (§ 161 odst. 3 ZOK) – společníkovi vzniká právo na zisku při kladném hospodářském výsledku bez ohledu na to, zda VH přijme usnesení o rozdělení zisku či přijme sestaví/přijme účetní závěrku
    - *Rozhodnutí NS sp. zn. 29 Cdo 3317/2011: „Nesestavení účetní závěrky tak na okamžik práva na vypořádací podíl nemá vliv. Není-li účetní závěrka bez vážného důvodu schválena, je právo na vyplacení splatné uplynutím tří měsíců ode dne, kdy měla být schválena. Neschválení účetní závěrky není důvodem pro závěr, že byl vypořádací podíl vyplacen neopravněně.“*
  + **(3) podíl s rozdílným počtem hlasů či bez ohlasovacího práva**
    - *„…hlasovací práva nejsou práva statusovými ve smyslu § 1 odst. 2 NOZ, společník se jich může vzdát ve prospěch jiné osoby, může se zavázat ke konkrétnímu hlasování nebo naopak nehlasování apod., tedy s ním může volně disponovat.“*
  + **(4) podíl volně převoditelný, omezeně převoditelný a nepřevoditelný**
  + **(5) podíl s příplatkovou povinností, bez podílu na zisku či likvidačním zůstatku**
* **Společenská smlouva musí různé podíly explicitně označit** (§ 146 odst. 1 písm. d) ve spojení § 139 odst. 1 a § 138 ZOK)
* **Zápis do OR**
  + Dle ZVR se do OR zapíše **druh podílu alespoň odkazem na společenskou smlouvu** –odkaz musí být konkrétní
  + Je-li vydáno více druhů podílů, musí být v OR zapsány všechny včetně základního

### Druhy podílů v akciové společnosti

* **§ 276 odst. 1 ZOK:** *„Akcie se zvláštními právy, se kterými jsou spojena stejná práva, tvoří jeden druh. Akcie, se kterými není spojeno žádné zvláštní právo, jsou akcie kmenové.“*
* Na rozdíl od druhů podílů, druhy akcií lze vytvářet **pouze** přidáváním **zvláštních práv** (tj. zvláštnost práv spočívá v modifikaci zákonné úpravy např. podílu na zisk či hlasovacího práva) – logicky nelze vytvářet **odebíráním práv**
* **Jednotlivé typy** 
  + **(1) kmenová akcie –** podíl není nijak modifikován
  + **(2) prioritní akcie** (§ 278 ZOK) – není spojeno hlasovací právo
  + **(3) akcie s jinou jmenovitou hodnotou**
* **Zápis do OR**
  + **Druh akcie se do OR zapisuje konstitutivně** – z toho důvodu je nutné určit i název zvláštních akcií (§ 250 odst. 2 písm. d) ZOK)
  + Jsou-li vydány pouze kmenové akcie, nic se zapisovat nemusí

## POVAHA OBCHODNÍHO PODÍLU

* **§ 489 NOZ:** *„Věc v právním smyslu (dále jen „věc“) je vše, co je rozdílné od osoby a slouží potřebě lidí.“*
* **§ 492 odst. 2 NOZ:** *„Nehmotné věci jsou práva, jejichž povaha to připouští, a jiné věci bez hmotné podstaty.“*
* **§ 498 odst.** **2 NOZ:** *„Veškeré další věci, ať je jejich podstata hmotná nebo nehmotná, jsou movité.“*
* Z výše uvedeného vyplývá, že (obchodní) podíl je **odlišný od lidí, slouží potřebě lidí a nemá hmotnou podstatu** – **podíl je nehmotnou věcí movitou v právním smyslu (!)**
  + Z toho důvodu se na podíl uplatní § 979 NOZ – ustanovení o věcných právech se použijí na věci hmotné/nehmotné; na **práva potud, připouští-li to jejich povaha a neplyne ze zákona něco jiného**
  + *Např. ustanovení o vydržení/nabytí věci od neoprávněného jsou aplikovatelná, nicméně ustanovení o opuštění/okupace je nepřípustná, neboť ZOK taxativně určuje, za jakých podmínek zaniká účast v OK*
* Podíl je součástí majetku člena OK, který s ním může nakládat v mezích stanoveným právním řádem a ZPJ – jinými slovy **společník OK je vlastníkem podílu** 
  + ***Výjimka*** *– při zániku účasti v SRO jinak než převodem, přestává být společníkem, ale stále je vlastníkem uvolněného podílu – s podílem SRO nakládá jako „zmocněnec“ (§ 212 odst. 3 ZOK)*

## OBSAH OBCHODNÍ PODÍLU

* PaP tvořící obsah podílu dělíme na majetková a nemajetková

### Povinnosti člena obchodní korporace

##### Nemajetkové povahy

* (1) povinnost **loajality** vůči OK – povinnost dát přednost zájmu OK před vlastními zájmy
  + Projevem této povinnosti je např. **zákaz zneužití hlasovacího práva či neloajální prodej podílu**
  + *Rozhodnutí NS sp. zn. 29 Cdo 357/2006: „Za použití principu loajality lze nepochybně dovodit, že jednou z povinností společníka při* ***převodu obchodního podílu*** *je, aby jeho p****řevodem neúměrně nebo nedůvodně neohrozil další činnost a existenci společnosti****, resp. aby nezneužil právo převést obchodní podíl k obejití povinností, jež by mu jinak plynuly z případné likvidace či prohlášení konkursu.“*
* (2) povinnost chovat se vůči OK čestně a zachovávat její řád (§ 212 odst. 1 NOZ)
* (3) povinnost přičinit se o dosažení účelu společnosti (§ 2724 NOZ) a zákaz činů pro společnost škodlivých (§ 2726 NOZ)
* (4) povinnost dodržovat **zákaz konkurence** – zdržet se jednání, jimiž by společník konkuroval společnosti; platí pro členy osobních společností (§ 109 ZOK a § 119 ZOK) a členy volených orgánů kapitálových společností (§ 199 ZOK, § 441 ZOK)

##### Majetkové povahy

* (1) **Vkladová povinnost** – pouze pro společníky kapitálových společností, komanditisty a členy družstva
* (2) **ručební povinnost** – tj. zákonné ručení za dluhy OK – společníci VOS a komplementáři (v neomezeném rozsahu), ve stanoveném rozsahu společníci SRO (srov. § 132 odst. 1 ZOK) a komanditisté (§ 122 ZOK, § 129 odst. 2 písm. c) ZOK)
* (3) **povinnost přispět k úhradě ztráty** – společníci VOS a komplementáři
* (4) **příplatková povinnost společníků SRO** (§ 162 ZOK)

### Práva člena obchodní korporace

##### Nemajetkové povahy

* (1) **právo podílet se na řízení OK**
  + účastnit se rozhodování NO a podílet se na rozhodování výkonem hlasovacího práva (§ 167 an., § 398 an. ZOK)
  + zákaz zneužití hlasovacího práva k újmě celku (§ 212 odst. 2 NOZ)
  + právo podat společenskou žalobu – **tzv. actio pro socio** (§ 157 an., § 371 an. ZOK)
  + právo uplatňovat návrhy/protinávrhy (§ 361 an. ZOK)
  + právo na svolání VH (§ 187 ZOK, § 366 an. ZOK)
* (2) **právo na informace** (§ 155, § 156, § 357 an. ZOK)
  + VOS, KS, SRO – vykonatelné i mimo jednání NO (např. nahlížení do dokladů)
  + AS, družstvo – výkon pouze na VH či ČS
    - tzv. **vespolná povaha** – přiznání individuální povahy může ohrozit fungování vzhledem k široké členské základně
* (3) právo navrhnout soudu jmenování znalce pro přezkoumání zprávy o vztazích (§ 88 ZOK)
  + Náleží pouze tzv. kvalifikovaným společníkům či akcionářům
* (4) právo navrhnout soudu návrh na neplatnost usnesení VH či ČS – AS, SRO, družstvo (§ 258 NOZ)

##### Majetkové povahy

* (1) **právo podílet se na zisku** OK (§ 34 ZOK)
* (2) Právo na podíl na likvidačním zůstatku (§ 37 ZOK), právo na vypořádací podíl
* (3) právo domáhat se náhrady újmy způsobené jim vlivnou osobou (§ 71 odst. 2 ZOK)

## NÁKLÁDÁNÍ S OBCHODNÍM PODÍLEM

### Obecně

* Podíl představuje celistvou věc – lze s ní nakládat toliko **uno actu** (nelze převádět libovolná práva jako právo účasti na VH)
  + Výjimkou jsou **samostatně převoditelná práva**
  + v poměrech AS upraveny v § 280 ZOK – např. právo na vyplácení podílu na zisku, likvidačním zůstatku aj.
  + v poměrech SRO dovozeno z judikatury – např. rozhodnutí NS sp. zn. 29 Cdo 3581/2010
    - *k převodu práva na výplatu podílu na zisku: při převodu je smluvní autonomie omezena, neboť smluvní strany si nemohou ujednat, že podíl jako takový se převádí, ale převodci zůstane právo na výplatu. Podíl z převodce na nabyvatele přejde vždy se všemi PaP.*

### Převod podílu

* **Způsoby převodu podílu**
  + **dispozice s podílem** – koupě, darování, směna, včetně vnesení podílu jako předmětu vkladu do OK
  + **derivativní nabytí podílu** – vznik účasti je odvozen od předchozí účasti jiné osoby, vzniká na základě smlouvy či jiné právní skutečnosti, která má za následek změnu v osobě člena OK
  + **originární nabytí podílu** – člen OK byl účastníkem ZPJ, nebo se jako nově vstupující člen podílel na zvýšení ZK či podíl vydržel
* podíl v OK je postižitelný soudním výkonem rozhodnutí či exekucí

##### Převod u jednotlivých forem obchodních korporací

* (1) VOS a komplementáři KS
  + **zákaz převodu podílů** (§ 116 ZOK, § 199 ZOK)
  + osobní povaha OK – podíly nejsou obchodovatelné a změny v osobách společníků jsou možné jen změnou společenské smlouvy
* (2) komanditista KS – převoditelnost **neomezená** (§ 123 ZOK)
* (3) družstvo
  + účast **ve družstvu** na třetí osoby je možný, připouštějí-li stanovy (§ 600 ZOK)
  + převod podílu **v bytovém družstvu** je neomezený a nelze jej ani omezit stanovami (§ 736 ZOK)

#### převod podílu v poměrech SRO

* Rozlišovat režimy nevtělených a vtělených podílů – pokud společnost vydá kmenový list (tj. vtělený podíl v SRO do cenného papíru) řídí se převod ustanovením § 137 an. ZOK
  + **Převod podílu vtěleného do kmenového listu**
    - nauka o titulu a modu – titul (smlouva) a modus (rubopis a tradice kmenového listu)
    - rubopis musí mít jednoznačnou identifikaci (§ 210 odst. 2 ZOK) – **blankoindosament je nepřípustný**
* **Omezení převoditelnosti u různých druhů podílů** – právo disposice není stricto sensu vtěleným právem do podílu, proto je možné mít odlišnou převoditelnost u jednotlivých druhů podílů
* **Jednočlenné OK** – k ujednání společenské smlouvy zakazující/omezující převod/přechod/zastavení se nepřihlíží (§ 14 ZOK)
  + **převoditelnosti podílu na třetí osoby** – není nutné, aby souhlas jediného společníka byl udělen duplicitně ve formě rozhodnutí jediného společníka
  + *stanovisko NS Cpjn 204/2015: „Požadovat udělení souhlasu jediného společníka s tím, že může (svým právním jednáním) převést podíl, nedává smysl; převádí-li jediný společník svůj podíl, pak s jeho převodem ipso facto (tím samým) souhlasí.“*

##### Převod podílu mezi společníky SRO

* **neomezená** (§ 207 odst. 1 ZOK)
* lze podmínit souhlasem orgánu společnosti – smlouva o převodu nenabude účinnosti dříve, než je udělen souhlas
* **abandonní právo** – tzv. právo na vystoupení ze společnosti, není-li udělen souhlas – podmínky:
  + (1) neudělení souhlasu do 6 měsíců od uzavření smlouvy, tedy zánik smlouvy dle § 207 odst. 2 ZOK
  + (2) nečinnost orgánu společnosti či neudělení souhlasu ze zjevně nepřiměřeného/nezákonného důvodu
* ustanovení § 207 odst. 1 ZOK je dispositivní – lze vyloučit i převoditelnosti podílu mezi společníky
  + převoditelnost **nespadá** do okruhu statusových otázek
  + *rozhodnutí NS sp. zn. 29 Cdo 5719/2016: „Právní úprava převoditelnosti podílu ve společnosti s ručením omezeným* ***není součástí práva upravujícího postavení osob*** *ve smyslu § 1 odst. 2 o. z. Společníci se mohou ve společenské smlouvě odchýlit od pravidla vyjádřeného v § 207 odst. 1 z. o. k.* ***i tak, že převod podílu na jiného společníka zcela vyloučí.*** *Vyloučí-li současně i převod podílu na třetí osobu (§ 208 z. o. k.), bude podíl ve společnosti s ručením omezeným zcela nepřevoditelný.“*

##### Převod podílu na třetí osobu

* **omezená**, podmínka souhlasu nejvyššího orgánu (§ 208 odst. 1 ZOK)
* **otázka usnesení o souhlasu s převodem obchodního podílu**
  + povaha usnesení NO o udělení souhlasu – nejedná se o usnesení (rozhodnutí), v jehož důsledku se mění společenská smlouva **– nemusí být osvědčeno notářským zápisem dle § 172 ZOK**
    - právním důvodem změny je pouze smlouva – souhlas VH podmiňuje pouze účinnost převodu
    - *stanovisko NS Cpjn 204/2015: „Valná hromada toliko rozhoduje o tom, zda souhlasí s tím, aby k takové změně došlo na základě smlouvy o převodu podílu****. Jinými slovy právním jednáním, v jehož důsledku se mění společenská smlouva v okruhu společníků, je smlouva o převodu podílu; usnesení valné hromady je pouze fakultativní podmínkou její účinnosti****.*
  + Udělení souhlasu lze podmínit či časově omezit
  + **souhlas je možné i revokovat za předpokladu, že ještě nezaložilo nevratné právní účinky** (srov. rozhodnutí NS sp. zn. 29 Odo 540/2004)
* rovněž jako § 207 odst. 1 ZOK - § 208 odst. 1 ZOK je dispositivní

##### Smlouva o převodu podílu

* Písemná forma s úředně ověřenými podpisy (§ 209 ZOK) – pravidlo vyplývající § 209 ZOK nutno chápat jako požadavek na formu samotné smlouvy, tj. platnosti a současně jako požadek účinnosti převodu vůči společnosti
  + *Stanovisko NS Cpjn 204/2015: „Jakkoliv tak činí v souvislosti s účinností smlouvy vůči společnosti, lze dovodit, že jde o požadavek na formu smlouvy jako takové; opačný výklad, podle kterého se forma smlouvy o převodu podílu může lišit v závislosti na tom, zda má mít účinky vůči společnosti či nikoliv, považuje Nejvyšší soud z hlediska právní jistoty za neudržitelný.“*
* i odstoupení od smlouvy o převodu podílu je nutný úředně ověřený podpis (srov. rozhodnutí NS sp. zn. 29 Odo/2005)
* **obsahové náležitosti** 
  + požadavek určitosti právního jednání dle § 553 NOZ – musí být zřejmé, zda se jedná o bezúplatný (režim smlouvy darovací)/úplatný (režim smlouvy kupní) převod podílu
  + **samotná absence výše ceny či jejího určení nečiní úplatnou smlouvu neplatnou/zdánlivou (§ 1792, § 2085 NOZ)**

##### Účinnost převodu

* vůči smluvní straně (inter partes) – okamžikem účinnosti smlouvy (pokud je převod podmíněn souhlasem, tak až udělením souhlasu)
* vůči společnosti – doručením účinné smlouvy (písemná, úředně ověřené podpisy)
  + kmenový list – oznámení společnosti a předložení kmenového listu s rubopisem (§ 210 odst. 2 ZOK)
    - tímto okamžikem dochází ke změně stran společenské smlouvy a společnost má povinnost zapsat nabyvatele do seznamu společníků (§ 139 ZOK)

#### převod podílu v poměrech AS

* zásadně **neomezeně převoditelné**
* rozlišovat převod nevtělené/nesplacené akcie a převod vtělené/splacené akcie

##### Převod nevtělené/nesplacené akcie

* povinnost po splacení emisního kursu vydat akcie
* **nevtělená akcie:** není-li akcie vydána a byl-li splacen emisní kurs, lze akcii převádět **smlouvou o postoupení smlouvy** bez souhlasu společnosti (§ 256 odst. 3 ZOK)
  + to samé platí i pro nesplacenou akcii – je-li vydána akcie, ale emisní kurs nebyl splacen (§ 256 odst. 2 ZOK)
* **forma smlouvy:** dle NOZ smlouva o postoupení smlouvy nevyžaduje písemnou či jinou formu – nicméně argumentem per analogiam k úpravě SRO, lze prosadit písemnou formu s úředně ověřenými podpisy

##### Převod akcie

* nauka o titulu a modu
* akcie na jméno (cenný papír na řad) – rubopisem a tradicí (§ 269 ZOK)
  + **omezitelná převoditelnost** (§ 270 ZOK): omezitelnost převodu se zapisuje do OR **konstitutivně** (§ 431 odst. 1 ZOK)
  + není-li omezení zapsáno v OR – k takovému omezení se nepřihlíží
* akcie na majitele (cenný papír na doručitele) – lze vydat pouze jako imobilizovanou (zaknihovanou) – nabytí vlastnictví zápisem na účet zákazníků (§ 275 ZOK)
  + **vždy neomezeně převoditelná** (§ 271 odst. 1 ZOK)
* zaknihovaná akcie – nabytí vlastnictví zápisem na účet/zákazníků (§ 275 odst. 2 ZOK)
  + **omezitelná převoditelnost** (§ 275 odst. 1 ZOK) bez ohledu na formu akcie (na jméno/majitele)

##### Účinnost převodu

* akcie na jméno – oznámení společnosti a předložení akcie na jméno (§ 269 odst. 2 ZOK)
* akcie na majitele – prokázání změny výpisem z účtu (§ 275 odst. 2 ZOK)
* zaknihovaná akcie – prokázání změny výpisem z účtu nebo dnem převzetí/doručení výpisu z evidence emise akcií (§ 275 odst. 2 ZOK)

### Nabytí podílu ve zvláštních případech

* **vydržení** – podíl jako věc movitou lze vydržet (srov. rozhodnutí NS sp. zn. 29 Odo 1216/2005) & **nabytí od neoprávněného**

### Zastavení podílu

* **zastavení podílu** – podíl v OK **lze zastavit** pouze za podmínek, kdy jsou splněněny podmínky pro převoditelnost (§ 32 ZOK)
* obecná úprava zastavení podílu v §§ 1320 až 1327 NOZ – na inkorporované podíly (do cenného papíru) se použije úprava v § 1328 an. NOZ

## Zánik účasti v obchodní korporaci

* zánik účasti s právním nástupcem (př. převod podílu) nebo bez právního nástupce (zákonem předpokládané skutečnosti)

#### Zánik účasti v poměrech společnosti s ručením omezeným

##### Vystoupení společníka – tzv. abandonní právo (§ 202 ZOK)

* **Podmínky:** (1) zákonné důvody, (2) společenská smlouva nevylučuje
* **Zákonné důvody:**
  + (i) příplatková povinnost (§ 164 ZOK) – hlasování proti usnesení o uložení příplatkové povinnosti a splnění vkladové povinnosti
  + (ii) změna převažující povahy podnikání (§ 202 odst. 2 písm. b) ZOK) – nutno hlasovat proti usnesení VH
  + (iii) prodloužení trvání společnosti (§ 202 odst. 2 písm. a) ZOK) – nutno hlasovat proti usnesení VH
  + (iv) neudělení souhlasu s převodem podílu na jiného společníka (§ 207 odst. 3 ZOK) – lze vystoupit dnem následujícím po uplynutí 6měsíční lhůty od uzavření smlouvy o převodu podílu
* **Forma vystoupení** – jednostranné právní jednání, pro které je nutné **písemná forma** a musí být doručena v **1měsíční (hmotněprávní) prekluzivní lhůtě**
* byl-li vydán kmenový list – vystoupení je účinné až jeho **odevzdáním** (§ 202 odst. 3 ZOK)

##### Dohoda o ukončení účasti společníka (§ 203 ZOK)

* Písemná forma s úředně ověřenými podpisy – je-li vydán kmenový list, okamžik zániku je spojen s jeho odevzdáním

##### Vyloučení společníka rozhodnutím soudu (§ 204 ZOK)

* Rozhodnutí o podání žaloby spadá do působnosti VH – nejde o rozhodnutí měnící společenskou smlouvu (postačí prostá většina přítomných společníků)
* **Podmínky a důvody:** společník zvlášť závažným způsobem porušuje povinnosti (např. nesplnění vkladové povinnosti)
* Společník může být vyloučen jen ve vztahu ke konkrétnímu podílu, u kterého porušuje povinnost (!)
* Pronivší společník musí být písemně vyzván ke splnění povinnosti a upozorněn na možnost vyloučení
  + *Rozhodnutí VS v Praze sp. zn. 7 Cmo 89/94: „Pokud je společník společnosti s ručením omezeným současně jednatelem této společnosti, je nutno rozlišovat mezi jeho povinnostmi jednatele a povinnostmi společníka. Pro porušování povinností jednatele* ***nelze*** *společníka ze společnosti vyloučit“*

##### Zrušení účasti společníka soudem (§ 205 ZOK)

* Nelze spravedlivě požadovat k setrvání ve společnosti – **spravedlivými důvody nejsou např. zdravotní stav (29 Cdo 2084/2000), ukočení pracovního poměru (29 Odo 1096/2004), spory mezi společníky (29 Odo 1257/2006), nevyvíjení podnikatelské činnost v důsledku rozporu mezi společníky (20 Odo 389/2005)**

##### Kaduční řízení – vyloučení rozhodnutím VH (§ 151 odst. 3 a 4 ZOK, § 165 ZOK)

* Společník je v prodlení se splněním vkladové/příplatkové povinnosti – zahajuje se vyzývacím dopisem ke splacení vkladu do 1 měsíce (nebo delší lhůty)
* Usnesení měnící společenskou smlouvu – 2/3 hlasů všech společníků a notářský zápis
* Vkladová povinnost může být splněna do okamžiku přijeti rozhodnutí VH o vyloučení – poté již nelze vyloučit (srov. 1 Odon 132/1997)

##### Insolvenční řízení (§ 206 ZOK)

* Zamítnutí insolvenčního návrhu pro nedostatek majetku – obsoletní ustanovení z důvodu novely insolvenčního zákona
* Zrušení konkursu prohlášeného na majetek společníka pro nedostatek majetku – dnem právní mocí rozhodnutí
* Marným uplynutím lhůty 6 měsíců od prohlášení konkursu na mejtek společníka – uplynutím zákonné lhůty pro zpeněžení podílu, dochází k ex lege zániku účasti

##### Postižení podílu v exekuci či soudním výkonu rozhodnutí

* Volně/omezeně převoditelný: postižením podílu účast samo o sobě nezaniká – **až prodejem podílu v dražbě (tj. příklepem)**
  + Nepodaří-li se podíl prodat – účast zaniká doručením vyrozuměním soudu/exekutora o neúspěšné opakované dražbě společnosti
* Nepřevoditelný: nelze zpeněžit jako věc movitou, postižením podílu **samo o sobě znamená** zánik účasti
  + Vykonávací řízení – právní moci usnesení soudu o nařízení výkonu rozhodnutí
  + Exekuční řízení – zánik dnem následující po posledním dni k dobrovolnému plnění povinnosti

##### Převod, smrt (viz B47)

#### Zánik účasti v poměrech akciové společnosti

##### Převod

* Obecně smlouvy (kupní, darovací, směnná) nemusí být písemná
* Změna vlastnictví akcie v důsledku převodu se liší akcie od akcie:
  + **(1) Akcie na jméno:** titul (smlouva) a modus (rubopis a tradice)
    - účinnost převodu vůči společnosti až oznámením změny v osobě akcionáře a předložením akcie
  + **(2) Zaknihovaná akcie:** titul (smlouva) a modus (zápis na účet zákazníka dle příkazu oprávněné osoby k převodu)
    - účinnost převodu prokázáním změny osoby vlastníka akcie výpisem z účtu vlastníka/doručením výpisu z evidence vlastníku (§ 275 odst. 2 ZOK)
    - **Ke změně vlastnictví dochází ke dni zápisu (!)**
  + **(3) Imobolisované akcie:** titul (smlouva) a modus (zápis v evidenci imobolisovaných akcií vedené schovatelem)
    - Účinnost převodu prokázáním změnou vlastníka akcie výpisem z evidence imobilizovaných akcií
  + **(4) Nesplacené akcie/nevydané akcie:** smlouva o postoupení (viz výše)

##### Odkoupení akcií

* Povinnost společnost odkoupit akcie na žádost akcionáře
* Důsledkem opatření společnosti nelze rozumně očekávat, že akcionář prodal akcie za přiměřenou cenu jejich hodnotě
  + (1) podstatné zhoršení postavemí akcionářů ovládané osoby (§ 89 ZOK)
  + (2) soudním rozhodnutím, kdy zvláštní akcie je považována za akcii kmenovou (§ 277 ZOK)
  + (3) akcionář dosáhne 90 % podílu na ZK a hlasovacích právech (§ 395 ZOK) – tzv. právo odkupu (sell-out)

##### Smrt akcionáře

##### Vyloučení akcionáře (kaduční řízení)

* Vyloučení v důsledku prodlením s plněním vkladové povinnosti a jejího nesplnění v dodatečné lhůtě (§ 345 ZOK)

##### Přechod na hlavního akcionáře (vytěsnění, squeeze-out)

* Proces vytlačení menšinových akcionářů nuceným přechodem účastnických cenných papírů
* Právo (hlavního) akcionáře, mající 90 % podíl na ZK a na hlasovacích právech, nabýt zbývající akcie
* O přechodu účastnických cenných papírů rozhoduje VH – svolaná na základě návrhu hlavního akcionáře
  + Obligatorní zápis usnesení VH do OR
* **Přechod vlastnického práva** – uplynutím **1 měsíce** od zveřejnění zápisu v OR (§ 385 odst. 1 ZOK)
* **Výše přiměřeného protiplnění** – nutnost doložit znaleckým posudkem nebo souhlasem ČNB
  + Není-li protiplnění přiměřené, vlastníci se mohou domáhat práva na dorovnání po hlavním akcionáři (§ 390 ZOK)

# 38. OCHRANA ČLENA OBCHODNÍ KORPORACE

## Obecně

* kromě práv chránících oprávněné zájmy všech členů OK bez ohledu na postavení
  + ZOK formuluje zvláštní práva sledující ochranu zájmů těch členů, kteří v ní mají s ohledem na podíl na hlasovacích právech slabší postavení – **menšinoví společníci**
* ochrana menšinových společníků je součástí širšího problému **ochrany slabší smluvní strany**
* **ochrana menšinových společníků osobních společností**
  + potřeba ochrany zde není tolik naléhavá – dostačující **zásada rovnosti hlasů společníků a jednomyslnosti**
  + právo ukončit svou účast ve společnosti výpovědí bez udání důvodu
* **ochrana členů družstva**
  + každý člen má při hlasování na ČS zásadně jeden hlas, ale platí zásada většinového rozhodování NO
  + právo členů **žádat o svolání ČS** či navrhnout zařazení jimi navržené záležitosti na program ČS, právo domáhat se za družstvo náhrady újmy proti pochybivšímu členu voleného orgánu družstva atd.
* **ochrana nezávislá na kvalifikované účasti**
  + právo k návrhu na **vyslovení neplatnost usnesení VH** či ČS pro rozpor s právními předpisy, společenskou smlouvou či stanovami
  + *např. rozhodne-li VH AS o zrušení prioritních akcií či o omezení převoditelnosti akcií na jméno; rozhodne-li valná hromada SRO o změně převažující povahy podnikání společnosti nebo o prodloužení jejího trvání*

## OCHRANA MENŠINOVÝCH SPOLEČNÍKŮ

* vážená hlasovací síla – váha hlasů zásadně odpovídá podílu vkladu společníka
* **kogentní úprava zvláštních korporačních práv** – pouze společníci s tzv. **kvalifikovaným podílem**
  + kvalifikovaní společníci mohou **požadovat svolání VH** k projednání jimi navržených záležitostí (př. uplatnění za společnost právo na náhradu újmy způsobené společnosti členem jejího voleného orgánu, navrhnutí KO k přezkoumání výkonu funkce členů SO)

## OCHRANA ZÁJMU VĚTŠINOVÉHO SPOLEČNÍKA

* prosazení zájmů většinového akcionáře na vytvoření jednočlenné AS – za stanovených podmínek je mu umožněno dosáhnout ukončení účasti menšinových akcionářů, přetvořit AS na jednočlennou a snížit tak náklady na její fungování

# 39. ORGÁNY OBCHODNÍ KORPORACE

## POJEM

### Orgány obchodní korporace

* **obecná definice:** **relativně samostatné části OK bez právní osobnosti** nadané zákonem a vnitřními předpisy **určitou působností**, jejímž **výkonem má být zajištěno fungování OK** dovnitř či navenek – jinak absence legální definice
* **úprava organisační struktury**
  + **(1) obchodněprávní úprava** (ZOK, evropská nařízení, prováděcí zákony o nadnárodních formách OK)
    - ZOK – lex specialis pro jednotlivé formy OK
    - neexistuje směrnice harmonizující přímo organizační strukturu – úprava pouze dílčích aspektů v jednotlivých směrnicích
  + **(2) občanskoprávní úprava** (NOZ)
    - úprava orgánů OK (§ 151 an. NOZ) – nutno brát na vědomí, že OK je podmnožinou PO
    - příkaz – přiměřená aplikace v případě absence úpravy PaP mezi OK a členem jejího orgánu (§ 59 ZOK)
    - zastoupení OK (jako PO) statutárním orgánem (§ 161 an. NOZ)
  + **(3) autonomní úprava** – ZPJ, smlouva o výkonu funkce, vnitřní předpisy a rozhodnutí orgánů

### Organisační struktura

* organizační struktura je pojmovým znakem (atributem) OK jako PO
  + **§ 20 odst. 1 věta první NOZ:** *„Právnická osoba je* ***organizovaný útvar****, o kterém zákon stanoví, že má právní osobnost, nebo jehož právní osobnost zákon uzná.“*
* Orgány OK jsou **základním stavebním prvkem organisační struktury OK**
* **účel právní úpravy** – stanovení předem promyšlené struktury vnitřního uspořádání a fungování OK a zajištění transparentnosti základní struktury chránící stávající/budoucí členy OK
* **diferenciace podle jednotlivých právních forem OK**
  + možnost modifikace ZPJ (monistický a dualistický systém, nahrazení ČS družstva shromážděním delegátů, zřízení DR u SRO)
  + **osobní společnosti** – důraz na smluvní základ, relativně široká možnost vlastní úpravy vnitřního fungování
    - projevy smluvního charakteru – zásada jednomyslnosti (každý společník má právo veto)
  + **kapitálové společnosti** –s kapitalizací roste složitost organizační struktury
    - relativně složitá organisační struktura – s povinným kontrolním orgánem (u AS, SE)
    - profesionalisace řízení – možnost řízení osobami bez účasti v OK

## TŘÍDěNÍ orgánů obchodní korporace

### Podle zákonného požadavku na vytvoření orgánu

#### obligatorní orgány

* **VOS** – všichni společníci jako NO (§ 44 odst. 1 ZOK) a každý společník jako SO (§ 106 odst. 1 věta první ZOK)
* **KS** – všichni společníci jako NO (§ 44 odst. 1 ZOK) a každý komplementář jako SO (§ 125 odst. 1 věta první ZOK)
* **EHZS** – společně jednající členové jako NO a jednatel(é) jako SO
* **SRO** – VH jako NO (§ 44 odst. 1) a jednatel(é) jako SO (§ 44 odst. 5 ZOK ve spojení s § 194 ZOK)
* **AS, SE, EDS** **s dualistickým systémem** – VH jako NO (§ 44 odst. 1 ZOK), představenstvo jako SO (§ 435 odst. 1 ZOK) a DR jako KO
* **AS** **s monistickým systémem** – VH jako NO (§ 44 odst. 1 ZOK), statutární ředitel jako SO (§ 463 odst. 1 ZOK), SR jako KO i SO (§ 460 ZOK)
* **SE, EDS s monistickým systémem** – VH jako NO, generální ředitel jako SO, SR jako KO
* **družstvo** – ČS jako NO (§ 44 odst. 1 ZOK), představenstvo jako SO (§ 705 ZOK) a kontrolní komise jako KO (§ 715 ZOK)
  + **malé družstvo** (méně než 50 členů) – nezřizuje kontrolní komisi, představenstvo může nahradit předseda družstva (§ 726 ZOK)
  + **družstvo s více než 200 členy** – působnost ČS může plnit shromáždění delegátů (§ 669 an. ZOK)

#### podmíněně obligatorní orgány

* **likvidátor** – výkonný orgán OK od vstupu do likvidace do výmazu z OR
* **DR SRO** – uložení jiným právním předpisem (zákon o přeměnách, o podnikání na kapitálovém trhu)

#### fakultativní orgány

* nemohou být vybaveny působností svěřenou obligatorním orgánům (př. výbor pro odměňování členů volených orgánů, pro nominaci kandidátů do orgánů, pro audit)

### Podle působnosti (viz Působnost obchodní korporace)

* **nejvyšší, výkonné a kontrolní orgány**

### Podle počtu členů orgánů

#### Kolektivní orgán

* orgán tvořený více členy rozhodujícími ve sboru zásadně nadpoloviční většinou přítomných
  + pluralita členů jako obligatorní znak NO osobních společností/družstev
  + kolektivní orgánem je **vždy** SR (§ 457 ZOK), orgány družstva (nikoli malého) a SE
* u SO povinnost volit ze svého středu **předsedu** (§ 44 odst. 3 ZOK) – nelze svěřit do působnosti jinému orgánu, neboť se jedná o statusovou otázku
  + Hlas předsedy je při rovnosti hlasů rozhodující, není-li ujednáno jinak
* **rozhodování kolektivního SO**
  + kolektivní orgán rozhoduje o záležitostech PO (OK) **ve sboru** (§ 156 odst. 1 NOZ)
  + rozhoduje se na zasedání orgánu nebo mimo zasedání orgánu (per rollam)
    - per rollam rozhodování musí být výslovně umožněno v ZPJ (§ 158 odst. 2 ZOK)
  + **usnášeníschopnost orgánu (tzv. kvorum)**
    - orgán má kvorum, účastní-li se zasedání většina jeho členů (§ 156 odst. 1 věta druhá NOZ)
    - ZPJ může kvorum přísnit (zvýšit) – nesmí snížit, neboť se jedná o statusovou otázku (§ 158 odst. 1 NOZ)
    - způsoby účasti na zasedání:
      * (1) za přítomnosti členů – tj. členové orgánu jsou fyzicky přítomni
      * (2) za jiné účasti členů – tj. účast s využitím technických prostředků ve smyslu § 158 odst. 2 ZOK (př. videokonference, telefonická konference)
  + **přijetí rozhodnutí** 
    - většina hlasů přítomných členů orgánu (§ 156 odst. 2 in fine NOZ)
    - ZPJ může zpřísnit/modifikovat (zvýšení potřebných hlasů nebo změna hlasovací báze na všechny hlasy) – nelze snížit
  + každý člen má jeden hlas (§ 194 odst. 2 ZOK, § 440 odst. 1 věta druhá ZOK) – hlasovací právo může odejmout pouze VH při střetu zájmů (nikoli předem ZPJ)
  + o průběhu zasedání a hlasování musí být pořízen zápis (§ 440 odst. 2 a 3 ZOK)
    - při absenci zápisu platí vyvratitelná právní domněnka, že člen hlasoval pro přijetí rozhodnutí
    - zápis má význam pro posouzení odpovědnosti za porušení řádné péče hospodáře
* **horizontální (vnitřní) delegace působnosti (§ 156 odst. 2 NOZ)** – umožněno rozdělení působnosti mezi členy orgánu podle oboru (právo, HR, PR i teritoriální rozdělení)
  + neuplatní se pravidla pro rozhodování kolektivního orgánu
  + takové rozdělení má význam zejména pro členy volených orgánů a jejich odpovědnosti za výkon funkce

#### Individuální (monokratický) orgán

* Pouze u kapitálových společností je účast jediného společníka přípustná (§ 11 ZOK) – u osobní společností a družstev účast jediného společníka pod sankcí zrušení OK s likvidací
* NO (pouze u kapitálových společností) – není svolávána VH a **její působnost vykonává jediný společník** (§ 12 ZOK)
* společnost má více individuálních SO (u VOS, KS, SRO) – není-li stanoveno, že vytvářejí kolektivní orgán

## PŮSOBNOST obchodní korporace

### Nejvyšší orgán

* tvoří jej všichni členové OK (s výjimkou shromáždění delegátů družstva)
* **působnost:** základní otázky existence OK, jejího směřování, složení a odměňování dalších orgánů a rozhodování o rozdělení zisku nebo úhradě ztráty či schvalování právních jednání s významnými dopady na provoz obchodního závodu
* **corporate governance** – pravidla řádné správy a řízení společností **(viz B48)**

### Výkonné orgány

* řízení vnitřního chodu OK, jednání za ni navenek k naplňování účelu její existence
* SO je **povinně** zřizován **u každé OK**
* působnost:
  + **(1) vnitřní (rozhodovací)** – rozhodování o obchodním vedení, další činnosti vykonávané ve vztahu k OK (svolávání VH, zajištění řádného vedení účetnictví atd.)
  + **(2) vnější** – generální zástupčí (jednatelské) oprávnění – právo zastupovat korporaci navenek ve všech věcech (sjednávání smluv, podávání výpovědí zaměstnancům atd.)
  + **(3) zbytková působnost** – SO náleží všechny věci/otázky, které nebyly svěřeny jinému orgánu (viz níže)
* **generální zástupčí oprávnění**
  + **§ 163 NOZ:** *„Statutárnímu orgánu náleží* ***veškerá působnost****, kterou zakladatelské právní jednání, zákon nebo rozhodnutí orgánu veřejné moci nesvěří jinému orgánu právnické osoby.“*
    - výjimka: u AS s monistickým systémem je „zbytková působnost“ svěřena **SR** (§ 460 odst. 2 ZOK)
  + **§ 164 odst. 1 NOZ:** *„Člen statutárního orgánu může zastupovat právnickou osobu* ***ve všech záležitostech****.“*
  + SO náleží **právo zastupovat OK ve všech záležitostech**
  + v případě vícečleného SO je každý člen oprávněn zastupovat samostatně (§ 164 NOZ)
    - může být modifikováno (tzv. **pravidlo čtyř očí** – společné právní jednání alespoň dvou členů)
* **omezení zástupčího (jednatelského) oprávnění**
  + nutné rozlišovat, zda se jedná o omezení na základě zákona či ZPJ
  + **(1) zákonné omezení** (srov. § 48 ZOK) – podmínění povinným souhlasem jiného orgánu, absence souhlasu zakládá **relativní neplatnost** (př. schválení převodu/zastavení závodu dle § 190 ZOK)
  + **(2) ZPJ** (srov. § 47 ZOK) – **podmínění** souhlasem jiným orgánem OK je **neúčinné** vůči třetím osobám
    - Právní účinky pouze uvnitř OK
    - **Nedodržení** vnitřního omezení **nevede k neplatnosti** a OK je právním jednání zavázána (!)
* **obchodní vedení**
  + pravomoc výkonného orgánu řídit podnikatelskou činnost OK a provádět její podnikatelské záměry
    - *rozhodnutí NSS sp. zn. 4 Afs 24/2003: „průběžná pravidelná správa záležitostí společnosti a jejího podniku, tzn. rozhodování o organizačních, technických, obchodních, personálních, finančních a jiných otázkách běžného života.“*
  + **Charakteristika obchodního vedení** – **každodennost** (day-to-day business), neřadí se sem dlouhodobá strategická rozhodnutí (spadá do působnosti VH)
  + **autonomie rozhodování o obchodním vedení** – zejm. u kapitálových společností nesmí nikdo zasahovat do obchodního vedení (§ 195 odst. 2 ZOK, § 435 odst. 2 ZOK)

### Kontrolní orgán

* osobní společnosti – vykonávají přímo společníci✘kapitálové společnosti – vykonává specialisovaný (kontrolní) orgán
* **působnost: kontrola činnosti SO**, podávání zpráv o své činnosti NO, zastupování OK v soudním řízení proti členům SO
  + může na něj být delegováno právo volby SO a rozhodování o jeho odměně (§ 421 odst. 2 písm. e) ZOK)
* **výbor pro audit**
  + zřizované subjekty veřejného zájmu (zájem na spolehlivosti údajů o jejich hospodářském stavu)
  + doporučuje auditora, sleduje sestavování účetní závěrky a povinný audit, vyhodnocuje kontrolní mechanismy OK

# 40. ČLEN VOLENÉHO ORGÁNU OBCHODNÍ KORPORACE

## PODMÍNKY VÝKONU FUNKCE

* minimální požadavky nutné splňovat s ohledem na ochranu třetích osob
* rozhodnutí o pověření funkce osobě nesplňující podmínky **nemá** právní účinky (viz teorie fikce nepřijetí) – na rozhodnutí se hledí, jako by se nestalo (§ 155 odst. 1 NOZ)
* přestane-li osoba splňovat podmínky v průběhu své funkce – dochází k **ex lege zániku funkce** (§ 158 odst. 1 věta druhá)
* **požadavky nelze minimalisovat či vyloučit ZPJ** – lze zpřísnit podmínky pro výkon funkce (tzv. jednostranně kogentní)

### Zákonné požadavky (§ 46 ZOK)

#### plná svéprávnost

* FO – základní předpoklad (§ 152 odst. 2 NOZ)
  + Plně svéprávným se člověk stává zletilostí, tj. dovršením 18 let (§ 30 odst. 2 a § 37 NOZ)
  + Rovněž i přiznáním svéprávnosti nebo uzavřením manželství
* PO – neuplatní se, resp. se uplatní pouze na zástupce PO

#### bezúhonnost

* Vyplývá z § 46 odst. 1 ZOK – členem představenstva se nemůže stát ten, u koho nastala skutečnost představující překážku provozování živnnosti
* **Bezúhonnost ve smyslu ŽZ**
  + Za bezúhonnou se nepovažuje osoba pravomocně odsouzena pro trestný čin spáchaný **úmyslně** a trestný čin spáchán v souvislosti s podnikáním, anebo s předmětem podnikání, o který se žádá nebo který se ohlašuje (§ 6 ŽZ)

#### absence překážek provozování živnosti

* **Prohlášení konkursu (§ 8 odst. 1 ŽZ)**
  + na majetek FO či PO byl prohlášen konkurs po dobu 3 let od právní moci rozhodnutí – majetek osoby byl zcela nepostačující pro uspokojení věřitelů (§ 8 odst. 2 věta druhá ŽZ)
  + vyloučeno použití § 153 NOZ – okamžik prodeje závodu FO, popř. ukončení provozu, nemá vliv a je bez právního významu pro vznik překážky
* **Trest zákazu činnosti** 
  + Překážkou je uložený trest zákazu činnosti týkající se provozování činnosti v oboru nebo příbuzném oboru (§ 8 odst. 5 ŽZ) – po dobu trvání tohoto zákazu
  + Překážka platí pouze ve vztahu pro ty OK, jejichž předmětem je některý z dotčených oborů
* **Zrušení živnostenského oprávnění pro závažné porušování podmínek živnosti** 
  + Zrušení živnostenského oprávnění (§ 58 odst. 2 nebo 3 ŽZ) a osoby taxativně určené v § 8 odst. 6 písm. b) až d) ŽZ
  + Překážka trvá po dobu, po kterou nemůže ohlásit živnost nebo požádat o udělení koncese (§ 8 odst. 7 ŽZ)
  + Překážka platí pouze ve vztahu pro ty OK, jejichž předmětem je některý z dotčených oborů

#### absence účinného diskvalifikačného rozhodnutí

* osoba byla vyloučena z výkonu funkce postupem dle § 63 a nás. ZOK – po dobu 3 let (§ 63 odst. 1 ZOK), popř. až 10 let (§ 67 odst. 1 ZOK) – zákaz vykonávání funkce ve SO

#### neexistence inkompatibility funkcí

* zákaz kumulace funkce v orgánech výkonných a kontrolních
* výjimka pro OK s monistickou organisační strukturou (př. statutární ředitel může být předsedou SR)

## VZNIK A ZÁNIK FUNKCE

### Vznik funkce (členství) ve voleném orgánu

##### z vůle členů OK

* před vznikem OK – ZPJ
* po vzniku OK – změnou společenské smlouvy (v poměrech osobních společnostech) či volbou NO, resp. jmenováním (v poměrech jednočlenné kapitálové společnosti)

##### z vůle volených orgánů OK

* kapitálové společnosti – na KO může být přeneseno působnost volby členů OK (srov. § 421 odst. 1 písm. e) ZOK)
* **AS, SRO** **s kolektivním SO, družstva** – právní úprava dovoluje, aby OS kooptoval nového (náhradního) člena
  + (kumulativní) podmínky kooptace (§ 194 odst. 2 ZOK, § 444 ZOK, § 714 ZOK):
    - (1) vyslovné zakotvení v ZPJ
    - (2) počet nekooptovaných členů neklesl pod polovinu
  + kooptace časově limitovaná – kooptovaný člen vykonává funkci do nejbližšího zasedání orgánu, do jehož kompetence spadá volba členů

##### na základě soudního rozhodnutí (soudní ingerence)

* pouze v zákonem předvídaných případech – funkce člena není řádně obsazena a je ohroženo fungování orgánu i OK

##### nabytím účasti v osobní společnosti

##### na základě právního nástupnictví

* PO jako člen voleného orgánu jiné PO – není-li vyloučeno ZPJ, účinností přeměny se právní nástupce stane i novým členem voleného orgánu

##### zánikem funkce jiného člena orgánu

* právní úprava umožňuje volbu náhradníků členů voleného orgánu (AS, SRO s kolektivním SO, družstva)
* náhradníci voleni NO – podmínky stanoveny v ZPJ

##### z vůle zaměstnanců (koodeterminace)

* novelou č. 458/2016 Sb., která mění ZOK, bylo novelizováno § 448 ZOK
* AS s více než 500 zaměstnanci – 1/3 členů DR volí zaměstnanci společnosti, kteří jsou v pracovním poměru

### Zánik funkce (členství) ve voleném orgánu

##### Zánik OK

##### Smrt (FO)/zánik (PO) člena orgánu

##### Dohoda o změně společenské smlouvy

* Pouze v poměrech osobní společnosti
* *Např. u VOS se třemi společníky**ke změně spočívající v uzavření dodatku určující pouze jednoho ze společníků jako SO. Účinností dodatku dochází k zániku funkce zbývajících společníků.*

##### Uplynutí funčního období

* Není nutné stanovení funkčního období – zákon takový požadavek neukládá
* Není stanovena ani subsidiárně – na rozdíl od AS
  + Funkční období v **DR** po dobu **3 roků** (§ 448 odst. 3 ZOK)
  + Funční období v **představenstvu** po dobu **1 roku** (§ 439 odst. 3 ZOK)
* Mlčí-li společenská smlouva – funkční období výkonu funkce stanoveno na dobu neurčitou
* Zvláštní případ kooptovaných členů – funkce zaniká do okamžiku konání nejbližšího zasedání volícího orgánu

##### Odvolání

* Za jakékoli důvodu bez nutnosti prokazovat porušení povinnosti – odvolaný člen může napadnout pro neplatnost
* *Rozhodnutí NS sp. zn. 29 Cdo 5352/2015: Bývalý jednatel společnosti s ručením omezeným má zásadně právní zájem na vyslovení neplatnosti kteréhokoli usnesení valné hromady společnosti, jímž byl ze své funkce odvolán). Shledá-li totiž soud v řízení podle § 131 obch. zák., že usnesení valné hromady o odvolání jednatele je v rozporu s právními předpisy či společenskou smlouvou, a vysloví-li z tohoto důvodu neplatnost takového usnesení, platí, že* ***dotčenému jednateli nezanikla*** *(v důsledku odvolání napadeným usnesením)* ***funkce jednatele****. Bude-li usnesení valné hromady o odvolání jednatele shledáno soudem neplatným, neobstojí zpravidla ani navazující usnesení o jmenování nové osoby na jeho místo.*

##### Soudní rozhodnutí

* Odvolání likvidátora pro porušení povinnosti
* Zproštění osoby nuceně jmenované do funkce likvidátora – další výkon funkce nelze po takové osobě spravedlivě požadovat
* Diskvalifikační rozhodnutí – překážka pro výkon funkce SO

##### Odstoupení (rezignace)

* nesmí učinit v době, který je pro společnost nevhodná (§ 59 odst. 5 věta druhá ZOK)
* účinky odstoupení – uplynutím zákonné, společenskou smlouvou nebo smlouvou o výkonu funkce stanovené doby – slouží k opatření náhrady za bývalého člena anebo k přijetí vhodných opatření

##### Ztráta způsobilosti

* v okamžiku nesplnění zákonných požadavků pro výkon funkce ve voleném orgánu – ex lege zánik funkce

## Vznik a zánik funkce člena statutárního orgánu

### Vznik funkce

#### Určení prvních členů zakladateli

* První členy SO musí určit zakladatelé (srov. § 123 odst. 1 věta druhá NOZ)
  + V poměrech SRO (§ 146 odst. 2 písm. b) ZOK) a v poměrech AS (§ 250 odst. 3 písm. f) ZOK)
  + Ve stanovách musí být členové určeni, i přesto že stanovy neurčují výslovně, že je volí VH
    - Samé platí i při stanovení DR jako orgánu volícího
  + V poměrech monistického systému se stejné závěry uplatní i pro statutárního ředitele
* Prvním členům vzniká funkce dnem vznikem společnosti – dnem zápisu do OR

#### Volba nebo jmenování

* **V poměrech SRO**
  + Volí VH (§ 190 odst. 2 ZOK) – není-li určeno jinak, postačuje většina hlasů přítomných společníků (§ 170 ZOK)
* **V poměrech AS**
  + Dualistický systém
    - VH nebo DR (§ 421 odst. 2 písm. e) a § 438 ZOK)
  + Monistický systém
    - Vnitřní rozpor zákona (mezi § 421 odst. 2 písm. e) ZOK a § 463 odst. 1 ZOK)
    - Řešení prostřednictvím interpretace využitím § 456 odst. 2 ZOK – statutárního ředitele volí VH, neučují-li stanovy, že tak činí SR
* Rozhodnutí VH (DR, SR) je právní skutečností pro vznik funkce člena SO
  + Funkce vzniká v okamžiku rozhodnutí o volbě – eventuálně i jiným dnem označeným v usnesení
  + VH odvolává a zároveň volí nového člena – zánik funkce k okamžiku odvolání a vznik funkce k okamžiku volby
  + **Do OR se zapisuje den vzniku a zániku funkce** (nikoliv okamžik)

#### Kooptace

* Jmenování chybějících členů SO tím samým orgánem
* (kumulativní) podmínky kooptace (§ 194 a § 444 ZOK):
  + (1) výslovné zakotvení ve společenské smlouvě s kolektivním SO (SRO)/stanovách (AS s dualistickým systémem)
  + (2) počet nekooptovaných členů **ještě neklesl pod polovinu**
* **Okamžik vzniku funkce:** okamžikem přijetí rozhodnutí SO o volbě či pozdějším dnem určený v rozhodnutí (§ 45 odst. 4 ZOK)
* **Účel kooptace** – obsazení místa členů SO novými členy za účelem zajištění nepřetržitého fungování SO
* Jedná se o řešení dočasné – funkce kooptovaného člena trvá **do nejbližšího jednání VH**
  + kooptací dochází k omezení práva společníků/akcionářů se podílet na rozhodování o složení volených orgánů

#### Náhradníci

* Volba náhradníků pro případ uvolnění místo člena SO – náhradníky volí orgán volící členy SO
  + **podmínka určitosti usnesení** – musí být **zřejmé**, v jakém pořadím náhradníci nastupují na uvolněná místa
  + jinak sankce neurčitosti – na usnesení se bude hledět, jako by nebylo přijato (§ 45 odst. 2 ZOK)
* **Možnosti náhradnictví:**
  + (1) nastoupení na místo bez ohledu na to, kterému z členů z představenstva zanikne funkce
  + (2) nastoupení je určeno tak, že u každého z náhradníků je určeno, za kterého z členů nastoupí
* **Funkční období** – náhradník vykonává funkci ve zbývajícím období
* **Vznik funkce** – den následujícím po dni, k němuž zanikla funkce členovi (§ 101 odst. 1 věta první NOZ)
* V poměrech SRO
  + Úprava náhradnictví se také použije – SO musí tvořit kolektivní orgán
  + Společenská smlouva musí takovou možnost připouštět (i stanovy AS)
  + **Otázka náhradnictví za (jednoho) jednatele** 
    - usnesení VH může být vázáno na suspensivní podmínku – např. předčasný zánik funkce jednatele
    - Náhradní členové se nezapisují do OR, dokud nevznikne funkce – není proto rozumné trvat na vyloučení institutu náhradnictví v případě, kdy SO netvoří kolektivní orgán
* Náhradníci mohou být odvolání a mohou odstoupit postupem dle § 59 odst. 5 ZOK (analogická aplikace pravidel)

#### Jmenování soudem

* **V poměrech AS** – při zániku funkce povinnost zvolit nového člena **do 2 měsíců** (§ 443 ZOK)
  + Nezvolení povede k omezení fungování představenstva – osoba, jež osvědčí právní zájem, může podat návrh na jmenování člena přestavenstva, a to dočasně (tj. do doby, než bude řádně zvolen nový člen)
* **Podmínky:**
  + **(1)** osvědčení právního zájmu: aktivní legitimace (zbývající členové představenstva, členové DR, akcionáři, věřitelé)
  + **(2)** marné uplatní 2měsíční lhůty od okamžiku zániku funkce člena
  + **(3)** představenstvo není schopné plnit svou funkci
* **Vztah mezi § 443 ZOK a 165 odst. 1 NOZ**
  + Vztah mezi ustanoveními je spíše souběžný - § 443 ZOK nevylučuje použití ustanovení o jmenování opatrovníka
    - (a) Soud může rozhodnout o jmenování opatrovníka (§ 165 odst. 1 ZOK) nebo
    - (b) Soud může zahájit řízení o zrušení
* **Řízení o jmenování člena představenstva:** tj. statusová otázka společnosti – věcně příslušné krajské soudy a místně příslušné soudy, kde jsou společnosti zapsány
* **V poměrech SRO** – výše uvedené se prosadí
  + Odlišnosti: **(1)** zvolení nového člena do **1 měsíce** (§ 198 odst. 3 ZOK) a **(2)** absence podmínky nefunkčnosti SO
* Netvoří-li jednatelé kolektivní orgán – soud za žádných okolností **nejmenuje** náhradního, neboť jednají každý samostatně

### Zánik funkce

#### Uplynutí funkčního období

* **V poměrech SRO** – není žádné časové omezení – možno sjednat na dobu **neurčitou**
* **V poměrech AS** – časově omezené funkční období (lze prodloužit smlouvou o výkonu funkce)
  + mlčí-li stanovy či smlouva – nastupuje zákonná nevyvratitelná domněnka v délce 1 roku (§ 439 odst. 3 ZOK)
* nelze sjednat funkční období jako neomezené – nastupuje zákonná dispositivní úprava určující délku funkčního období
  + samé platí, když je určena fakticky na celý produktivní věk člověka (tj. do okamžiku nástupu do důchodu)
* změna stanov v průběhu funkčního období
  + podmínky:
    - (1) smlouva o výkonu funkce neurčuje délku funkčního období
    - (2) ze změny (usnesení VH) musí být jednoznačné, zda a jak se změna dotýká dosavadních členů
  + Jinak se použije znění stanov před provedenou změnou stanov
* **problematika kooptovaných členů** 
  + funkce kooptovaných zaniká nejbližším zasedáním volícího orgánu (§ 444 odst. 1 ZOK)
  + **otázka konání jednání VH bez volby nových členů** 
    - funkce kooptovaného člena představenstva **zaniká** ke dni, kdy se konala (měla konat) nejbližší následující VH, jež mohla (měla možnost) zvolit nové členy představenstva
  + povinnost konat VH alespoň jednou za rok – z důvodu schválení řádné účetní závěrky (do 6 měsíců od uplynutí předchozího účetního období)
    - nemožnost vykonánu funkce **déle než do uplynutí 6 měsíců** od posledního dne účetního období

#### Odvolání z funkce

* pokud stanovy/společenská smlouva určí, že určitý konkrétní orgán má působnost ke zvolení a odvolání člena SO – žádný jiný orgán nemůže přijmout takové rozhodnutí
  + **na rozhodnutí se hledí, jako by nebylo přijato (tzv. teorie nepřijetí) – tzv. rozhodntutí mimo působnost orgánu**
* **v poměrech AS**
  + dualistický systém – VH či DR
  + monistický systém – VH či SR
* **okamžik zániku funkce** – účinností k okamžiku přijetí rozhodnutí, není-li odloženo na pozdější datum (§ 45 odst. 4 ZOK)
  + platí i když se člen o odvolání nedozvěděl – **skutečnost o odvolání člena z funkce se zapisuje do OR (!)**

#### Odstoupení z funkce (§ 59 odst. 5 ZOK)

* **lex specialis § 59 odst. 5 ZOK ve vztahu k § 160 NOZ**
  + v případě rozporu má přednost smluvní úprava před úpravou ve stanovách (společenské smlouvě)
* **účel právní úpravy** – možnost odstoupení bez toho, aniž by v tom bylo aktivně či pasivně bráněno a poskytnutí společnosti přiměřeného času pro adekvátní náhradu
* odstupivší člen musí oznámit své odstoupení volícímu orgánu – uplynutím **1 měsíce** od doručení oznámení **zaniká** funkce (mlčí-li stanovy/společenská smlouva a smlouva o výkonu funkce)
* **problematika doby nevhodné pro OK (§ 59 odst. 5 věta druhá)**
  + odstoupení nesmí být oznámeno v době, která je pro OK nevhodná (zákonná podmínka)
  + př. odstoupením před uzavření významné obchodní smlouvy, hrozba nezanedbatelné újmy
  + **následky:** povinnost náhrady tím způsobené újmy – nikoliv neplatnost odstoupení (nedává smysl držet člena, který očividně nemá další zájem na výkon funkce)

#### Vyloučení (diskvalifikace) člena statutárního orgánu (§ 63 an. ZOK)

* vyloučení člena pro porušení povinností rozhodnutím soudu
* právní mocí rozhodnutí zaniká funkce ve všech OK, v nichž je zastávána tato funkce (§ 66 odst. 1 ZOK)
* nicméně členství v jiných orgánech společnosti nebo členství ve SO jiných forem PO nedotčena
* **působnost diskvalifikace** – OK podléhající českému právu a nadnárodní formy OK se sídlem na území ČR
  + působnost diskvalifikace vyloučena, porušil-li člen povinnost v zahraniční OK (a zároveň protiprávní jednání by se fakticky dělo na území ČR) – výkon funkce v zahraniční společnosti nepodléhá českému právu
* Diskvalifikace **nesměřuje** **jenom k ochraně dotčené společnosti, ale i ostatních společností**
  + Vyloučení se uplatní i na osoby, které v době řízení nepůsobí ve funkci člena SO v žádné OK

##### Důvody diskvalifikace

* **(1) úpadek OK**
  + Osoba nezpůsobilá spravovat vlastní záležitosti, aniž by se nedostala do konkursu – není způsobilá řídit OK (§ 46 odst.1 ve spojení s § 8 odst. 1 ŽZ)
  + Podmínky pro diskvalifikaci:
    - (1) prohlášení o úpadku společnosti
    - (2) příčinnou byl způsob výkonu funkce člena
    - (3) výkon funkce nebyl v souladu požadavkem péče řádného hospodáře – v opačném případě se prosadí doktrína business judgment rule a člena nelze vyloučit (ačkoliv by rozhodnutí objektivně vedlo k úpadku)
* **(2) porušení péče řádného hospodáře**
  + Opakované a závažné porušení péče řádného hospodáře (§ 65 odst. 1 ZOK) – kumulativní podmínky
    - K diskvalifikace **nestačí** jedno (jakkoliv závažné) nebo opakované (nikoli závažné) porušení
* **(3) přispění ke snížení majetkové podstaty upadnuvší společnosti v insolvenčním řízení**

##### Okruh osob způsobilých k diskvalifikaci dle § 65 odst. 2 ZOK

* pouze na osoby, které v určité společnosti zastávali funkci člena v jiném orgánu než statutárním (např. DR)
* opakovaně a závažně porušovali povinnosti a způsobená újma nebyla (vůbec) splněna

##### Důsledky diskvalifikace

* Zánik funkce člena ve všech OK
* založení jiné překážky pro výkon funkce člena SO nebo funkce obdobné (př. likvidátor) po dobu 3 let
* **ručení za závazky OK** – v případě, že faktický výkon pokračuje i po pravomocném vyloučení (§ 66 odst. 2 ZOK)

#### Smrt člena orgánu, zánik právnické osoby jako člena orgánu a zánik společnosti

* u PO funkce nezaniká, existuje-li právní nástupce
* problematika více právních nástupců – při nemožnosti určit nástupce, tak žádný z právních nástupců **nevykonává** funkci

#### Změna systému vnitřní struktury akciové společnosti (§ 397 ZOK)

* **V poměrech AS:** při přechodu na monistický systém zanikají orgány dualistického systému (i při opačném přechodu)
* Zánik ke dni účinnosti změny stanov, resp. účinnosti ke dni rozhodnutí VH

## Právnická osoba jako člen statutárního orgánu obchodní korporace

* **Zmocněnec právnické osoby (člena orgánu jiné právnické osoby):**
* **§ 154 NOZ:** *„Je-li členem voleného orgánu právnické osoby jiná právnická osoba, zmocní fyzickou osobu, aby ji v orgánu zastupovala, jinak právnickou osobu zastupuje člen jejího statutárního orgánu.“*
  + **Výjimky:** předseda SR a statutární ředitel může být **pouze FO** (§ 461 odst. 2 ZOK, § 463 odst.2 ZOK)
* Povinnost PO zmocnit FO k zastupování v orgánu jiné OK
  + Zmocněnec musí splňovat zákonné podmínky pro výkon funkce (§ 46 odst. 3 ZOK) a podléhá úpravě o střetu zájmů a péče řádného hospodáře (§ 46 odst. 4 ZOK)
  + **Nelze** zmocnit více FO – důvodem je prevence před „rozmělněním“ odpovědnosti za výkon funkce
* při vzniku újmy porušením povinností člena orgánu – **solidární odpovědnost FO a PO** (§ 46 odst. 3 ZOK)
* **Člen statutárního orgánu právnické osoby jako zástupce v orgánu jiné právnické osoby**
  + není-li zástupce zmocněn – PO v orgánu jiné OK zastupuje **člen SO** (§ 154 in fine NOZ)
  + předpoklady a povinnosti člena voleného orgánu se taktéž uplatní
    - *př. spolek Těhotné ženy se stane členem představenstva akciové společnosti Potraty a.s., nicméně člen představenstva spolku není bezúhonný ve smyslu živnostenského zákona, proto se nemůže stát zástupcem spolku v představenstvu společnosti.*
  + Má-li PO kolektivní SO a členové jsou FO – zástupcem PO je samostatně každý z nich (absence pravidla čtyř očí)
* **Zápis zástupce do obchodního rejstříku**
  + do OR se zapisuje i FO zastupující PO jako člena orgánu OK – a to jak zmocněnec, tak člen SO
    - pokud člen SO je další PO – zapisuje se členové SO této další PO
    - *př. společnost Jablko má 3 členy představenstva. Jedním z členů představenstva je společnost Hruška, jejímž jediným jednatelem je společnost Pomeranč. Jediným jednatelem společnosti Pomeranč je František Mandarinka.* ***František Mandarinka bude v OR zapsán jako zástupce společnosti Hruška.*** *Společnost Pomeranč se nemůže zapsat, neboť není FO a zástupcem logicky být nemůže.*

## POVINNOSTI ČLENA VOLENÉHO ORGÁNU

### Péče řádného hospodáře

* povinnost výkonu funkce s péčí řádného hospodáře je **klíčovou** povinností člena voleného orgánu – od ní se odvozují další
* **Právní úprava:**
  + **§ 159 NOZ:**
    - *(1) Kdo přijme funkci člena voleného orgánu, zavazuje se, že ji bude vykonávat* ***s nezbytnou loajalitou*** *i s* ***potřebnými znalostmi a pečlivostí****. Má se za to, že jedná nedbale, kdo není této péče řádného hospodáře schopen, ač to musel zjistit při přijetí funkce nebo při jejím výkonu, a nevyvodí z toho pro sebe důsledky.*
    - *(2)* ***Člen voleného orgánu vykonává funkci osobně****; to však nebrání tomu, aby člen zmocnil pro jednotlivý případ jiného člena téhož orgánu, aby za něho při jeho neúčasti hlasoval.*
    - *(3) Nenahradil-li člen voleného orgánu právnické osobě škodu, kterou jí způsobil porušením povinnosti při výkonu funkce, ačkoli byl povinen škodu nahradit, ručí věřiteli právnické osoby za její dluh v rozsahu, v jakém škodu nenahradil, pokud se věřitel plnění na právnické osobě nemůže domoci.*
  + **§ 52 odst. 1 ZOK:** 
    - *(1) Při posouzení, zda člen orgánu jednal s péčí řádného hospodáře, se vždy přihlédne k péči, kterou by v obdobné situaci vynaložila jiná rozumně pečlivá osoba, byla-li by v postavení člena obdobného orgánu obchodní korporace.*

##### Definice péče řádného hospodáře

* povinnost vykonávat funkci voleného orgánu **(1)** s nezbytnou loajalitou a **(2)** potřebnými znalostmi a **(3)** pečlivostí **(§ 159 odst. 1 NOZ)**
  + **Objektivní charakter** – péče, kterou by vynaložila jiná rozumně pečlivá osoba (§ 52 odst. 1 ZOK)
  + **Subjektivní charakter** – při disposici zvláštní odbornosti povinnost využití této vyšší kvalifikace
* jedná se tedy o povinnost být profesionálním manažerem **s dostatečným přehledem o všech oborech** působení společnosti

##### Prvky péče řádného hospodáře

* **(1) požadavek loajality (věrnosti zájmům OK)** 
  + povinnost upřednostnit zájmy společnostmi před zájmy vlastními či třetích osob – také jako povinnost jednat v nejlepším zámu OK bez ohledu na rozpor s jinými zájmy
  + informační povinnost – nutnost informovat orgán, jehož je členem, a KO – jinak NO (§ 54 ZOK)
    - (a) při střetu zájmů
    - (b) při vnitřním obchodování – člen orgánu uzavírá smlouvu s OK
  + zákaz konkurence – povinnost zdržet se konkurenčního jednání
* **(2) požadavek potřebné znalosti** – není vyžadováno dosažení určitého vzdělání ani znalost určité problematiky
  + člen voleného orgánu musí být **schopen identifikovat případné nedostatky** v odbornosti a zajistit pomoc
    - *rozhodnutí NS sp. zn. 29 Cdo 2531/2008: „…****nemá-li*** *jednatel pro zařízení záležitosti spadající do výkonu jeho funkce* ***potřebné odborné znalosti, je povinen zajistit její posouzení osobou****, která* ***potřebné znalosti má****, přičemž součástí péče řádného hospodáře je schopnost rozpoznat, které činnosti již není s to vykonávat či které potřebné znalosti a dovednosti nemá…“*
    - *rozhodnutí NS sp. zn. 29 Cdo 5036/2015: „Aby dostál požadavku péče řádného hospodáře, je jednatel společnosti s ručením omezeným povinen jednat při výkonu své funkce s potřebnými znalostmi, a tedy i informovaně,* ***tj. při konkrétním rozhodování využít rozumně dostupné (skutkové i právní) informační zdroje a na jejich základě pečlivě zvážit možné výhody i nevýhody*** *(rozpoznatelná rizika) existujících variant podnikatelského rozhodnutí“*
  + má-li člen voleného orgánu zvláštní odborné v určité problematice – má povinnost jej uplatnit
    - hovoříme o **tzv. subjektivizujícím prvku péče řádné hospodáře**
    - *rozhodnutí NS sp. zn. 29 Odo 1262/2006: „Má-li však člen představenstva určité odborné znalosti, schopnosti či dovednosti, lze z požadavku náležité péče dovodit, že je povinen je při výkonu funkce v rámci svých možností využívat.“*
* **(3) požadavek potřebné pečlivosti** – člen voleného orgánu je uložen osobní výkon funkce
  + Může však zmocnit jiného člena orgánu k zastoupení při rozhodování
  + **Vertikální delegace** – SO pověří jinou osobu určitými úkoly – podmínky pro pověření jiné osoby **(tzv. pravidlo 3V):**
    - **(1) výběr osob** – odborně zdatná, loajální a pečlivá pověřené osoby
    - **(2) vytvoření podmínek** – vytvoření příznivých podmínek, včetně potřebné součinnosti
    - **(3) výkon kontroly** – dostatečná kontrola činnosti pověřené osoby

### Pravidlo podnikatelského úsudku (business judgement rule)

* **§ 51 odst. 1 ZOK:** „*Pečlivě a s potřebnými znalostmi jedná ten, kdo mohl při podnikatelském rozhodování v dobré víře rozumně předpokládat, že jedná informovaně a v obhajitelném zájmu obchodní korporace; to neplatí, pokud takovéto rozhodování nebylo učiněno s nezbytnou loajalitou.“*
* **i kdyby v důsledku rozhodnutí voleného orgánu vznikla újma – člen orgánu nebude povinován k její náhradě za podmínky:**
  + **(1) informovanosti – opatření dostupných informací a jejich vyhodnocení s potřebnými znalostmi, schopnostmi a pečlivostí**
  + **(2) jednání v obhajitelném zájmu OK a s nezbytnou loajalitou – člen není osobně interesován na výsledku rozhodování a sleduje výlučně zájmy společnosti**
* **podnikatelské rozhodnutí týkající se způsobu realizace předmětu podnikání (nikoli dodržení předepsaných povinností)**
* **smyslem a účelem je poskytnutí členům volených orgánů tzv. „bezpečného přístavu“ („safe harbour“) pro rozhodování o věcech týkajících se podnikání** 
  + **jinými slovy členové nemají nést podnikatelské riziko společnosti a negativní důsledky, dodrží-li standardní postup při přijetí podnikatelského rozhodnutí (process due care)**
  + **podmínky pro aplikaci:**
    - (1) otázka obchodního vedení
    - (2) rozumné předsvědčení
    - (3) řádná příprava pro rozhodování

## DŮSLEDKY PORUŠENÍ POVINNOSTÍ

* **charakter odpovědnosti:** vztah mezi společností a členem orgánem je vztahem kontraktuálním, proto porušení povinnosti vyvolává kontraktuální odpovědnost – jedná se tedy o **prostou objektivní odpovědnost s možností liberace**
* člen SO nese pouze důkazní břemeno o jednání s péčí řádného hospodáře – nikoliv v otázce vzniku škody

##### povinnost nahradit újmu

* převažující názor se kloní ke **konceptu objektivní odpovědnosti** za porušení péče řádného hospodáře
  + smluvní povinnost bez ohledu na zavinění s možností liberace (§ 2913 NOZ)
  + vztah mezi členem a společností zpravidla na základě smlouvy (konsensu) a povinnost řádného hospodáře je kogentní (nelze modifikovat)
* **náhrada imateriální újmy** – v zákonem stanovených případech nebo smluvním ujednáním
* **solidarita** 
  + porušení péči řádného hospodáře více členy – povinnost hradit způsobenou újmu **solidárně** (§ 2915 NOZ)
  + platí i pro situaci, kdy újmu způsobí FO zastupující PO v SO – jsou solidárně povinnými k náhradě újmy (§ 46 ZOK)
* **promlčení práva na náhradu škody**
  + běh počátku lhůty počíná od okamžiku **vzniku** škody – v ObchZ už od **porušení** povinnosti
    - okamžikem, kdy se PO **dozví** o vzniku škody, je i okamžik, kdy se o vzniku dozví nebo mohla dozvědět osoba **oprávněná k uplatnění vzniklé škody** (zejm. člen SO) (srov. rozhodnutí NS sp. zn. 3526/2007)
  + **problematika střetu zájmu SO a společnosti**
    - promlčecí lhůta počně běžet v okamžiku, kdy se o škodě dozví nebo mohl dozvědět společník
    - člen SO nemá z logiky věci ani snahu uplatňovat náhradu újmy, tím že zůstane nečinným, či jej utají)
    - to neplatí, pokud je společník zároveň členem nebo se podílel/spolupodílel na vzniku újmy (!)
    - *rozhodnutí NS 29 Cdo 2308/2009: „Má-li společnost jediného jednatele…, započne běžet promlčecí doba k podání žaloby společníka na náhradu škody okamžikem, kdy se o vzniku škody dozvěděl nebo mohl dozvědět společník oprávněný podat žalobu****. To neplatí, bude-li takový společník současně jednatelem společnosti.*** *V případě, kdy by byla* **[1]**  *jediným společníkem společnosti s ručením omezeným osoba, která se podílela na vzniku škody způsobené společnosti jejím jediným jednatelem (všemi jednateli),* **[2]***anebo kdy by byl jediný jednatel současně jediným společníkem společnosti, popřípadě kdyby byli všichni společníci současně jednateli (a společnost by neměla jednatele, který by nebyl společníkem),* **[3]** *anebo se všichni podíleli s jednatelem na způsobení škody, běží promlčecí doba ode dne, kdy se dozvěděla nebo mohla dozvědět o škodě a o tom, kdo je povinen k její náhradě, osoba oprávněná podat žalobu o náhradu škody proti jednateli společnosti.“*
* **reflexní škoda** 
  + škoda na hodnotně podílů je pouhou reflexí snížení hodnoty čistého obchodního majetku společnosti
  + společníci se **nemohou** domáhat náhrady škody proti jednateli – náhrady škody (a v důsledku toho navrácení původní hodnoty podílu) lze dosáhnout uplatnění nároku jménem společnosti

##### povinnost vydání prospěchu

* povinnost vydat veškerých prospěch získaný během rozporného jednání – není-li možná tak náhrada v penězích
* i v situaci, kdy společnosti nevznikla žádná újma

##### zákonné ručení za dluhy OK

* (i) ručení dle § 159 odst. 3 NOZ
  + člen orgánu tuto škodu za společnost neuhradil a věřitel se nemůže domoci plnění přímo společnosti
  + rozsah ručení je omezen výší povinnosti k náhradě škody
    - prokázání odpovědnosti za škodu způsobenou společnosti jako nezbytný předpoklad zákonného ručení
  + škoda může spočívat dokonce i při samotném vzniku dluhu (§ 2952 věta druhá NOZ)
    - pozor na extensivní výklad, který by vedl závěru, že každý nezaplacený dluh sám o sobě vede ke vzniku škody (př. náklad na soudní řízení či povinnost zaplatit smluvní pokutu)
  + **účel**: ochrana věřitelů před situací, kdy PO v důsledku způsobené škody, **nemá** prostředky na úhradu svých dluhů
  + neuhradí-li člen škodu (zákonné ručení za dluhy stále trvá) a vymáhání vůči společnosti je neúspěšné – věřitel se **může domoci zaplacení svých pohledávek na odpovědných členech** (zákonných ručitelích)
* (ii) ručení dle § 68 ZOK
  + **Podmínky:**
    - (1) právní moc rozhodnutí insolvenčního soudu o úpadku OK
    - (2) členové hrozící úpadek v rozporu s péčí řádného hospodáře neodvraceli
      * jak jednání omisivní (neodvracení), tak jednání vedoucí k (hrozícímu) úpadku OK (komisivní)
  + Insolvenční správce **nemůže** podat návrh – plnění ručitele nespadá do majetkové podstaty (náklady vyložené na řízení by majetkovou podstatu nerozmnožily) – **aktivní legitimaci má jen věřitel**
* (iii) ručení dle § 66 odst. 2 ZOK
  + zákonné ručení osoby vykonávající funkci člena, byť funkce zanikla či nevznikla z důvodu vyloučení z výkonu funkce
  + věřitel musí prokázat
    - (1) faktický výkon funkce
    - (2) v důsledku rozhodnutí dle § 63 a nás. ZOK osoba nebyla de iure členem
  + Ručení pouze za závazky v době neoprávněného výkonu funkce **(tj. porušení diskvalifikačního rozhodnutí)**

##### vyloučení z výkonu funkce člena SO (diskvalifikace) – viz Vznik a zánik funkce člena statutárního orgánu

## Odměňování členů volených orgánů obchodních korporací

* právo na odměnu a její výše stanoveny pro konkrétní OK – jinak je funkce vykonávána bezúplatně (§ 59 odst. 3 ZOK)
* **úprava ve smlouvě o výkonu funkce**
  + ochrana volených orgánů – výjimka z bezúplatnosti výkonu funkce pro případy:
    - (1) smlouva nebo její ujednání neplatné z důvodu na straně OK nebo
    - (2) smlouva z důvodu překážek na straně OK uzavřena nebo ji příslušný orgán neschválí bez zbytečného odkladu po vzniku funkce
      * členovi voleného orgánu náleží **odměna v obvyklé výši**
* **stanovení výše odměny** – fixně, v závislosti na počtu let ve funkci, na hospodářských kritériích atd.
* **právo na plnění** – musí mít oporu v právním předpisu (právo na náhradu účelně vynaložených nákladů) nebo být schváleno NO nebo KO (rozhodnutí o konkrétní odměně, o rozdělení zisku atd.)

# 41. OCHRANA VĚŘITELŮ OBCHODNÍ KORPORACE

## Věřitelé obchodní korporace

* **majetková autonomie** – členové OK nemohou používat majetek OK k uhradě vlastních dluhů a věřitelé nemohou uspokojit své pohledávky majetkem členů OK
* **smluvní (dobrovolní) věřitelé** – pohledávky vznikly poskytnutím plnění OK
  + př. obchodní partneři, zaměstnanci (mzda), členové volených orgánů (odměna z výkonu funkce), členové OK (pohledávka na výplatu podílu na zisku, vypořádacího podílu aj.)
* **mimosmluvní věřitelé** – pohledávky vznikly z jiného důvodu než z titulu plnění (př. porušení povinnosti, způsobení škody)
* **reziduální (zbytkoví) věřitelé** – jedná se o věřitele s reziduálními (zbytkovými) nároky – těmito věřiteli jsou **členové OK**
  + při uspokojování pohledávek je jejich pořadí vždy na **posledním místě**
  + pohledávky členů OK z titulu jejich účasti ve zrušené OK se uspokojují až z toho, co zbude poté, co jsou uhrazeny tzv. fixní nároky ostatních věřitelů
* **fixní věřitelé** – jedná se o věřitele s fixními nároky – viz smluvní věřitelé
* **silní věřitelé** – silnější strana (typicky banky), která může mít rozhodující vliv na chování dlužníka & **slabí věřitelé**

## Ochrana věřitelů obchodní korporace v NOZ

* **§ 430 odst. 1 NOZ:** *„Kdo jako podnikatel vystupuje vůči dalším osobám v* ***hospodářském styku****, nesmí svou kvalitu odborníka ani své hospodářské postavení* ***zneužít k vytváření nebo k využití závislosti slabší strany*** *a k* ***dosažení zřejmé a nedůvodné nerovnováhy*** *ve vzájemných právech a povinnostech stran.“*
  + generální klausule chránící nepodnikatele a podnikatele
* **§ 630 odst. 1 věta první NOZ:** *„Je-li kratší nebo delší lhůta ujednána* ***v neprospěch slabší strany****, nepřihlíží se k ujednání.“*
  + Nepřihlíží se k ujednání stran zakotvujícím kratší nebo delší promlčecí lhůtu, než je lhůta zákonná, je-li odchylka ujednána v neprospěch slabší strany
* **§ 2898 odst. 1 věta první za středníkem NOZ:** *„…nepřihlíží se ani k ujednání, které předem vylučuje* ***nebo omezuje právo slabší strany na náhradu jakékoli újmy****.“*
* úprava spotřebitelského práva – aplikovatelné za podmínky, že věřitel OK je v postavení spotřebitele (srov. § 1810 an. NOZ)
* **zákaz ujednat hrubě nespravedlivé smluvní ujednání:** 
  + dobu splatnosti delší než 60 dnů lze ujednat, pokud není hrubě nespravedlivé vůči věřiteli (§ 1963 odst. 2 NOZ)
  + smluvně ujednaný úrok z prodlení odchylující se od zákonné výše (§ 1964 NOZ)
  + věřitel se může dovolávat **neúčinnosti** a uplatní se zákonná úprava (př. u úroků by se prosadila zákonná výše úroku z prodlení)

## Ochrana věřitelů v ZOK

* **povaha ustanovení chránící věřitele OK** – zásada veřejného pořádku mající **kogentní povahu**
* **ochrana věřitele v širším smyslu** – ustanovení upravující tvorbu a ochranu majetku OK, jejichž účelem je postavit proti věřiteli OK jako solventní dlužníka
* **ochrana věřitele v užším smyslu** – ustanovení upravující uspokojení se z náhradního majetku, a to z titulu zákonného ručení stanoveného okruhu osob za dluhy společnosti, nesplní-li OK svůj dluh
* zákonné ručení – náhradním majetek se rozumí majetek těchto osob:
  + (1) společníci VOS a kompletáři KS
  + (2) členové volených orgánů OK
  + (3) vlivná osoba – ten, kdo významným způsobem ovlivnil chování OK – nebude-li OK v důsledku toho schopna splnit dluhy, vlivná osoba ručí za dluhy ovlivněné OK

## Nástroje ochrany věřitelů

### Společné nástroje

* Jedná se o nástroje ochrany věřitelů vztahující se na všechny OK
* **(1) Test insolvence (§ 40 odst. 1 ZOK):** *„Obchodní korporace nesmí vyplatit zisk nebo prostředky z jiných vlastních zdrojů, ani na ně vyplácet zálohy, pokud by si tím přivodila úpadek podle jiného právního předpisu.“*
  + **Test insolvence (úpadku)** provádí povinně SO OK, neboť rozhoduje o výplatě podílu na zisku (§ 34 odst. 3 ZOK)
  + V poměrech AS, SRO a družstva rozlišujeme rozhodnutí
    - **(1) o rozdělení zisku** (§ 34 odst. 2 ZOK) – přijímá NO
    - **(2) o vyplacení zisku** (§ 34 odst. 3 ZOK) – přijímá SO
  + V poměru VOS se **o rozdělení zisku nerozhoduje** – veškerý vytvořený zisk se zákona mezi společníky rozděluje bez dalšího – obdobné platí v KS pro komplementáře
  + **Jedná se o test pro futuro** – zkoumá se, co se stane, tj. zda nastane jedna z forem úpadku
    - (1) platební neschopnost – peněžité závazky po dobu delší 30 dnů po lhůtě splatnosti
    - (2) předlužení – souhrn dluhů převyšuje majetek
  + Má se za to, že SO přijetím rozhodnutím způsobující úpadek nejednali s péčí řádného hospodáře (§ 46 odst. 3 ZOK)
* **(2) Test úpadku při finanční asistenci** 
  + OK používá svůj majetek k tomu, aby si zájemce mohl „koupit účast“ v ní, popř. zajišťuje dluh vzniklý z tohoto důvodu (tj. OK **asistuje** nabyvateli při nabytí podílu) – je zde **povinnost provést test insolvence**
* **(3) Podmínky vyplácení zálohy na podíl na zisku (§ 40 odst. 2 ZOK)**
  + **Definice zálohy:** peněžné plnění poskytnuté OK společníkovi předtím, než dluh dospěje odpovídající výši podílu na zisku – vyplacená záloha se pak započte proti celkové výši podílu na zisku
  + **Podmínky:** (i) **sestavení** mezitímní účetní závěrky a (ii) **výše** zálohy **nesmí být vyšší** než součet výsledku hospodaření běžného účetního období, nerozděleného zisku a ostatních fondů
* **(3) Zákonné ručení po zániku OK**
  + **§ 39 ZOK:** *„Při zrušení obchodní korporace s likvidací ručí společníci* ***za její dluhy*** *po jejím zániku* ***do výše svého podílu na likvidačním zůstatku, nejméně však v rozsahu, v němž ručili za jejího trvání****.“*
  + společníci VOS a komplentáři KS ručí **i po zániku** společnosti – **ve stejném rozsahu** jako za trvání společnosti
    - výjimka ze zásady akcesority – dle § 2026 NOZ dluh nezaniká zánikem PO
  + AS, SRO, komanditista KS a člen družstva – po **zániku** OK se stane zákonným ručitelem v rozsahu svého podílu na likvidačním podílu (bez ohledu absence ručení za trvání OK, úpného splacení vkladu a jeho zapsání do OR)
    - Obecně platí, že rozsahu ručení nesmí být nižší, než během trvání OK

### Ochrana věřitelů osobních společností

* **VOS** 
  + Společníci jako zákonní ručitelé **ručí za dluhy společnosti společně a nerozdílně** a současně **neomezeně** (§ 95 odst. 3 ZOK) – neomezenost ručení má základ v **tzv. societě** (tj. sdružení osob a majetku k dosažení smluvního účelu, aniž by vznikla PO)
  + **Zákonné ručitelství** – kogentní (nelze vyloučit ujednáním), akcesorické a subsidiární (písemná výzva, marné uplynutí lhůty pro splnění dluhu)
  + povinnost společníků **vyrovnat ztrátu** společnosti rovným dílem (§ 112 ZOK)
* **KS**
  + **Komplementář** – **neomezené zákonné ručitelství** za dluhy společnosti✘**komanditista** – solidární ručení za dluhy společnosti **do výše svého nesplaceného vkladu** podle stavu zápisu v OR (§ 122 ZOK), případně do výše **komanditní sumy** zapsané v OR v době, kdy věřitel vyzvalk plnění (§ 129 odst. 2 písm. c) ZOK)
  + komplementář je **povinen** **hradit ztrátu** společnosti

### Ochrana věřitelů kapitálových společností a družstev

* **AS** **& družstvo** – žádné zákonné ručení✘**SRO** – ručení pouze do výše nesplnění vkladové povinnosti dle stavu zápisu v OR – zápisem splacení všech vkladů, není žádné zákonné ručení

##### Ochrana v širším smyslu:

* **vytváření majetku OK ze zdrojů společníků/členů** – vytváření tzv. ZK
  + **AS** – minimální ZK ve výši 2.000.000 Kč
  + **SRO** – minimální **vklad** ve výši 1 Kč – zákon u SRO o ZK nemluví, ale jeho vytváření není vyloučeno (!)
  + **Družstvo** – variabilní ZK bez minimální hranice
  + Reálné pokrytí ZK – dosaženo (i) povinným oceněním nepeněžitých vkladů, (ii) zákazem započtení převyšující částky, (iii) zákazem vracení vkladů
* **ochrana majetku AS** 
  + k rozdělení zisku lze použít jen majetek převyšující upsaný ZK a nerozdělitelné fondy
  + **bilanční (rozvahový) test (§ 350 ZOK)** – vyplývá-li z účetní závěrky, že AS nemá prostředky přesahující ZK a nerozdělitelné fondy, **nemůže** rozhodnout o rozdělení zisku
  + **povinnosti SO**:
    - **(i)** nepředložit VH návrh usnesení odporující bilančnímu testu
    - **(ii)** nepřijmout rozhodnutí o rozdělení zisku
    - **(iii)** jednat v zájmu věřitelů
  + **fikce nepřijetí rozhodnutí** – na usnesení VH odporující § 350 ZOK se hledí, jako by nebylo přijato (§ 350 odst. 3 ZOK) – v tomto případě SO by chyběl právní titul na výplatu podílu na zisku a musí odmítnout vyplacení
    - vyplacením by porušil péči řádného hospodáře
* **ochrana majetku SRO**
  + určení pravidel pro stanovení maximální částky, kterou si mohou společníci rozdělit (§ 161 odst. 4 ZOK)
* **ochrana majetku družstva**
  + člen družstva má právo na podíl na zisku jen, určí-li tak stanovy (§ 586 ZOK) – rovněž se uplatní test insolvence
  + ustanovení limitující družstvo při použití vlastních zdrojů ke zvýšení členských vkladů (§ 567 ZOK) – nepřímá ochrana věřitelů obdobná bilančnímu testu

##### Ochrana v užším smyslu:

* Povaha zákonného ručení členů volených orgánů **má sankční povahu**
  + Nastupuje jako důsledek **(1)** porušení povinnosti uhradit PO škodu způsobenou porušení povinnosti při výkonu funkce, **(2)** neodvracení úpadku OK, **(3)** nerespektování vyloučení (diskvalifikace) z funkce
* **(1) ručení člena voleného orgánu** **v rozsahu neuhrazené škody (§ 159 odst. 3 ZOK)**
  + škodu způsobená PO porušením povinnosti při výkonu funkce v rozsahu neuhrazené škody
* **(2) ručení člena SO při úpadku (§ 68 ZOK)**
  + **podmínky:** **(1)** návrh věřitele, **(2)** rozhodnutí o úpadku OK a **(3)** člen OK kvalifikovaným způsobem porušil péči řádného hospodáře, když neodvracel hrozící úpadek
  + člena SO ručí za splnění povinností OK za výše uvedených podmínek
* **(3) ručení bývalého člena SO pro nerespektování diskvalifikace (§ 63 an. ZOK)**
  + bývalý člen SO pokračoval navzdory svému vyloučení ve výkonu funkce – proto je zákonným ručitelem za dluhy OK
  + důvody diskvalifikace **(viz B40)**
* **(4) ručení společníka coby vlivné/ovládající osoby (§ 71 ZOK)**
  + uspokojení z majetku společníka – za podmínky, že OK nemůže uhradit svůj dluh z důvodu, že společník rozhodujícím významným způsobem ovlivnil její chování

### Ochrana věřitelů ultima ratio

* tzv. sankční zákonné ručení společníků/členů orgánů – **piercing the corporate veil**
* **soudcovská doktrína** – soud nebere v úvahu majetkovou samostatnost OK a rozhodne o zákonném ručení společníka kapitálové společnosti z důvodu úmyslného **zneužití** úpravy neručení v rozporu s dobrými mravy k újmě věřitele
  + zákaz zneužít právo deroguje zákonnou úpravu, podle něhož společníci nejsou zákonnými ručiteli

# 42. ÚČAST OBCHODNÍ KORPORACE V PODNIKATELSKÉM SESKUPENÍ

## Právo podnikatelských seskupení

### Způsoby a důvody seskupování obchodních korporací

* **nezávislá OK** – (1) rozhodnutí členů volených orgánů při výkonu funkce není významným rozhodujícím způsobem přímo/nepřímo ovlivňováno jinými osobami stojícími vně či uvnitř organizační struktury OK a (2) zároveň společník neprosazují svůj vliv, ani není pod významným rozhodujícím vlivem jiného při rozhodování NO
  + členové volených orgánů však mohou být ovlivněni rozhodnutím NO
* **typy a způsoby podnikatelských seskupení** 
  + **(1) vertikální podnikatelská seskupení** 
    - seskupení **spojené vazbami ovládání** – ovládané OK mají zachovanou právní osobnost, ale ztrácí ve větší či menší míře svobodu svého rozhodování
      * pro profilaci chování významným způsobem je nutná posice **umožňující** uplatňovat přímo/nepřímo rozhodující vliv (srov. § 74 odst. 1 ZOK)
    - vrcholná forma vertikálního seskupení tzv. **koncern** – OK si zachovávají svou majetkoprávní samostatnost, tvoří tzv. **jeden ekonomický celek**
  + **(2) horizontální podnikatelská seskupení** 
    - Žádný účastník seskupení není ovládán jiným účastníkem
    - Smluvní základ blížící tzv. konsorciu (srov. § 2716 NOZ) – prosazování společného zájmu založeno na smluvní povinnosti
    - ZOK nespojuje s takovým seskupením **zvláštní koncernové právní důsledky**
* **důvody** – omezení podnikatelského rizika, využití daňových výhod, nástroj pronikání na nové trhy

### České a evropské právo podnikatelských seskupení a jeho funkce

* (1) **posilovací funkce** – posílení konkurence schopnosti seskupených OK
* (2) **ochranná funkce**
  + Osoba na vrcholu ovládané skupiny nebo řídící osoba může prosazovat zájem na úkor zájmu ovládané skupiny
  + **Reparační povinnost** – cílem je kompenzace újmy způsobené prosazováním zájmu ovládající osoby/koncernu
  + **Ochrana členů ovládané OK a jejích věřitelů**
  + **Informační povinnost** – viz zpráva o vztazích
* (3) **podpůrná funkce**
  + podpora podnikatelských seskupení – pouze tzv. koncernu
  + umožnění řídící osobě prosazovat rozhodující vliv v koncernu – a to s cílem vytvoření jednotně fungujícího celku **bez** sankčních důsledku pro řídící osobu nebo SO řízené OK
    - hovoříme o tzv. **podmínkách legálního ovlivňování OK seskupených v koncernu**

#### Česká právní úprava (§ 71 až § 91 ZOK)

* koncernové právo postaveno nejen na právních předpisech, ale i na soudcovských konceptech (př. piercing corporate veil, Rozenblum, Konzernrechts)
* **definice:** soubor pravidel výslovně formulovaných právním předpisem, právních zásad a soudcovských a doktrinálních konceptů za účelem ochrany osob dotčených seskupováním OK a podpory vytváření a efektivního fungování koncernu

#### Evropská právní úprava

* **Funkce** – důraz na podporu konkurence schopnosti podnikatelských seskupení a jednotného postupu
  + Jednotný postup může převážit nad individuálními (dílčími) zájmy – členové SO účastněných OK mohou akceptovat vliv řídící osoby bez sankčních důsledků (tj. vytvoření **safe harbour** pro členy SO)
* **Transparentnost** – informace o vytvoření koncernu, struktuře, personálním propojení řídících orgánů

##### Koncepty práva podnikatelského seskupení (koncernového práva)

* **(1) německý model** 
  + charakteristický pro ochranou koncernové společnosti po vzniku koncernu spočívající v ochraně ZK, respektive majetku podřízené osoby a odpovědnosti řídící osoby – **primární je tedy stále zájem jednotlivé OK**
  + založen na průhlednosti koncernových vztahů a odškodnění všech majetkových újem, které vzniknou z důvodu existence koncernu
* **(2) francouzský model (tzv. koncept Rozenblum)** 
  + pohlíží na skupinu jako na celek, když připouští legální převážení skupinového zájmu nad individuálním zájmem ovládané společnosti
  + Vychází z rozhodnutí francouzského odvolacího soudu při posuzování trestní odpovědnosti
  + **Podmínky koncernové vstřícnosti:**
    - (1) „finanční přínos“ poskytnutý na základě rozhodnutí řídící osoby
    - (2) společný ekonomický, sociální a finančním zájmem
    - (3) protiplnění a nenaruení rovnováhy účastníků koncernu

## Ovlivnění

* **§ 71 odst. 1 ZOK:** *„Každý,* ***kdo pomocí svého vlivu*** *v obchodní korporaci (dále jen „vlivná osoba“)* ***rozhodujícím významným způsobem ovlivní chování*** *obchodní korporace (dále jen „ovlivněná osoba“) k její* ***újmě****, tuto újmu nahradí, ledaže prokáže, že mohl při svém ovlivnění v dobré víře rozumně předpokládat, že jedná informovaně a v obhajitelném zájmu ovlivněné osoby.“*
  + Toto ustanovení reaguje na faktickou situaci – vlivná osoba **bez ohledu** na základ posice rozhodujícím významným způsobem prosazuje svůj vliv na chování OK
  + **právní základ ovlivnění** – člen OK s většinou hlasu, významný věřitel✘**faktický základ ovlinění** – příbuzenský/osobní vztah k členům OK/SO
* **Definice:** každý skutečný zásah či prosazení vlivu v OK, jenž donutí ovlivněnou OK jednat tak, že si sama způsobí újmu
  + Na rozdíl od ovládání samotný pojem ovlivnění postrádá **dlouhodobou možnost** ovlivňovat chování ovlivněné
  + Právně relevantním vlivem je toliko vliv s **negativním důsledkem (!)**
  + Vlivná osoba musí svůj (kumulative) rozhodující a významný vliv **manifestovat** – **pouhý potenciál sám o sobě nezaloží právní důsledky a nedefinuje takovou osobu jako osobu vlivnou**
  + Ovlivnění musí být **vědomé a cílené** při usměrňování chování OK – ovliněním není využití zákonných nástrojů na ochranu zájmů (př. věřitele, obchodního partnera)
* **Ovlivnění není zvláštním typem podnikatelského seskupení (ani jeho stupněm), ale toliko projevem ovládání**
  + je pouhým **nástrojem**, kterým se realizuje ovládání nebo řízení
* **Vlivná osoba** – nemusí jím být pouze osoba mající trvalý (nenahodilý) rozhodujcí vliv, ale rovněž osoba mající jednorázový ad hoc (nahodilý) vliv ✘**ovlivněná osoba** – pouze OK (!)
  + **Jinými slovy vlivnou osobou může být kdykoliv (!)**
  + **každá ovládající osoba, která využije rozhodujícího vlivu a ovlivní chování OK, je vlivnou osobou** – ne každá vlivná osoba je současně ovládající osobou
* **formy ovlivnění:** 
  + neformální ovlivnění rozhodování orgánu OK
  + písemné a odůvodněné doporučení
  + zasílání zápisů z rozhodnutí orgánů vlivné OK
  + dvojité (vícenásobné) mandáty
  + možnost volby a odvolání členů orgánů ovlivňované OK
* **druhy ovlivnění:**
  + **na úrovni NO** – při rozhodování o záležitostech spadajících do působnosti✘**na úrovni obchodního vedení**
  + **přímé** – vlivná osoba sama a bezprostředně vyvine vliv na ovliněnou OK ✘**nepřímé** – ovlinění prostřednictvím jiné osoby (např. vnukovskou AS prostřednictvím dceřinné AS)
  + **konání**✘**nekonání** – nekonání musí být **vědomé**, které v důsledku rozhodujícím významným způsobem ovlivní chování OK

### Právní důsledky

##### povinnost hradit újmu ovlivněné osobě (§ 71 odst. 1 ZOK)

* vlivná osoba má povinnost ovlivněné osobě nahradit újmu, která vznikla ovlivněním jejího chování pomocí rozhodujícího významného vlivu
* **právo na omyl:** prokáže-li vlivná osoba, že při svém ovlivnění mohla **rozumně předpokládat, že jedná informovaně a v obhajitelném zájmu** **ovlivněné osoby** – není povinnost hradit újmu ovlivněné osobě
* obecně není zakázáno působit na ovlivněnou osobu – zakázáno je to působení, které **způsobí újmu** ovlivněné osobě a neobstojí v testu „podnikatelského úsudku“
  + vlivná osoba odpovídá jedině za takový vliv, při němž nejednala jako **řádný hospodář vůči ovlivněné** – pouze takové působení je protiprávní a sankcionisováno povinností k náhradě způsobené újmy
* **podmínky pro odpovědnost:** prokázání kauzálního nexusu mezi protiprávním působením a vzniklou újmou
  + povinnost nahradit újmu je **odpovědností objektivní** - § 71 odst. 1 ZOK nevyžaduje zavinění a obsahuje liberační důvod (typický pro objektivní odpovědnost)
  + **§ 71 odst. 5 ZOK** z odpovědnosti vylučuje členy orgánů ovlivněné osoby a jejího prokuristu – ustanovení hovoří obecně o odpovědnosti členů orgánů
    - Nicméně „členy orgánů“ rozumíme **pouze** členy **volených orgánů** (nikoliv členy NO)
* **actio pro socio** – společník ovlivněné osoby může podat žalobu na vlivnou osobu, musí se nejdříve obrátit na SO

##### povinnost hradit újmu společníkům ovlivněné osoby (§ 71 odst. 2 ZOK)

* vlivná osoba má povinnost nahradit újmu způsobenou **společníkům** ovlivněné osoby – neuhradí-li způsobenou újmu ovlivněné osobě do **konce účetního období** nebo v jiné dohodné přiměřené lhůtě
* **princip reflexní škody**:
  + je zapovězena náhrada škody, která je pouhým odrazem (reflexí) škody, jež primárně vznikla ve jmění společnosti
  + **reflexní škodu je nutné likvidovat (kompenzovat) ve jmění společnosti** – opačným postup je v rozporu s ochranou věřitelů a neefektivní
  + *rozhodnutí NS sp. zn. 29 Cdo 3180/2008: „…skutečná škoda způsobená společnosti se projeví i snížením hodnoty podílu ve společnosti – společníci v jejím důsledku utrpí újmu. Tato újma je však povahou* ***odvozená*** *od škody vzniklé na majetku společnosti…****Je-li škoda vzniklá na majetku společnosti nahrazena, je odstraněna i újma, způsobená jejím společníkům v důsledku snížení hodnoty jejích podílů…****“*

##### ručení za dluhy ovlivněné osoby (§ 71 odst. 3 ZOK)

* ručitelský závazek nezaloží každé ovlivnění – pouze zapovězené, v jejímž důsledku vznikne újma ovlivněné osobě
* prokáže-li vlivná osoba, že mohla při svém ovlivnění v dobré víře rozumně předpokládat, že jedná informovaně a obhajitelném zájmu – ručební povinnost nenastupuje
* **rozsah zákonného ručení není omezen mírou povinnosti k náhradě újmy**
* **na trvání ručení nemá vliv, zda a kdy ovlivněné osobě vlivná osoba vzniklou újmu nahradí**

## Ovládání

* forma vertikálního podnikatelského seskupení
* § 74 ZOK: *„Ovládající osobou je osoba, která* ***může*** *v obchodní korporaci* ***přímo či nepřímo*** *uplatňovat rozhodující vliv. Ovládanou osobou je obchodní korporace ovládaná ovládající osobou.“*
* Ovládající osoba je označena jako mateřská OK a ovládáná osoba jako dceřinná OK
  + **Ovládající osoba** – jiná PO než OK, FO – zpravidla se bude jednat o většinového společníka
* **Ovládající postavení dává možnost (potenciál) uplatnění rozhodujícího vlivu na dceřinou OK**
  + tj. **možnost** zasáhnout negativním způsobem do poměrů OK (možnost **dlouhodobě** ovlivňovat chování ovládané)
  + Dále **rozhodující vlivem** rozumíme vliv nejintenzivnější, který se prosadí/převáží před všemi ostatními vlivy
* **Vyvratitelné domněnky o ovládající osobě (§ 75 ZOK)**
  + (1) možnost **jmenovat nebo odvolat** většinu osob, které jsou členy SO nebo KO OK, jejímž je členem
  + (2) podíl na hlasovacích právech představující **alespoň 40 %** v OK
  + (3) **osoby jednající ve shodě**, které společně mají podíl na hlasovacích práve představující alespoň 40 % v OK
  + (4) podíl na hlasovacích právech představující alespoň 30 % v OK a tento podíl představoval na posledních 3 po sobě jdoucích jednáních NO více než ½ hlasovacích práv přítomných osob
* **Jednání ve shodě (§ 78 ZOK)**
  + Jednání ve shodě (sladěné jednání) – jednání spočívající v nakládání s hlasovacími právy za účelem ovlivnění, ovládnutí nebo jednotného řízení OK – **následkem je solidární povinnost vůči ovládané osobě**
  + Předpokládá se u společníků, kteří jsou osobami navzájem blízkými *(např. celá rodina Novákových)*
  + Domněnka ovládající osoby se **neprosadí** na jednání členů SO, kteří jsou současně společníky společnosti, ve vztahu k samostatné společnosti (srov. rozhodnutí NS sp. zn. 29 Cdo 2751/2012)

### Právní následky

##### viz Ovlivnění – jelikož ovládání je projevem ovlivnění, tak důsledky ovlivnění platí i pro ovládání (!)

##### zpráva o vztazích (§ 82 an. ZOK)

* SO ovládané osoby (tzv. zpracovatel) má povinnost vypracovat do 3 měsíců od skončení účetního období **písemnou zprávu o vztazích** mezi ovládanou a ovládající a mezi ovládanou osobou a jinými osobami ovládanými též ovládající osobou
  + Do zprávy o vztazích je rovněž nutné zahrnout i osoby ovládané prostřednictvím zpracovatele (!)
* **Obsah zprávy o vztazích:**
  + **(1) Struktura vztahů mezi propojenými osobami** 
    - Informace o struktuře propojení – údaje identifikující tyto osoby (např. do grafu)
    - Členové SO jsou povinni získat co nejvíce informací o struktuře propojených osobách
  + **(2) Úloha ovládané osoby** – viz výše
  + **(3) Způsob a prostředky ovládan**í – viz výše
  + **(4) Přehled právních jednání v posledním účetním období vztahující se na majetek přesahující 10 % vlastního kapitálu** **(tzv. dynamický prvek)**
    - Účelem je zachycení **dynamiky** vztahů s propojenými osobami – tj. jaká jednání se v účetním období uskutečnila, přesáhla-li uvedený práh
    - Opětovná plnění shodného či obdobného charakteru – samostatně plnění nepřekračují práh, ale ve svém souhrnu ho překračují – **i ta je třeba zahrnout**
  + **(5) Přehled vzájemných smluv (tzv. statický prvek)**
    - Smlouvy zakládající nějaké závazky bez ohledu, zda bylo plněno nebo má být plněno později
    - Popis smluv **podstatnými náležitosti** (smluvní strany, předmět smlouvy a smluvní plnění) (srov. 29 Cdo 3701/2012)
    - Údaje mohou být obecnějšího charakteru, hrozí-li detailnějším zveřejněním újma nebo zahrnuje-li utajované informace
      * Ochrana údajů jako obchodní tajemství se prosadí pouze tehdy, jsou-li skutečně naplněny znaky obchodního tajemství (rozhodnutí NS sp. zn. 29 Odo 371/2005)
      * Nesmí-li SO utajovanou informaci sdělit na žádost na VH, nelze po společnosti vyžadovat její zveřejnění pro kohokoliv (rozhodnutí NS sp. zn. 29 Cdo 3701/2012)
  + **(6) Posouzení o vzniku újmu a jejího vyrovnání, (7) Zhodnocení výhod a nevýhod, (8) Zhodnocení, zda převládají výhody nebo nevýhody a jaká jsou rizika, (9) Způsob a období minulého či budoucího vyrovnání újmy**
* **Přezkum zprávy o vztazích (§ 83 an. ZOK)**
  + Sama zpráva o vztazích nemusí být ověřována auditorem – pouze se k výroční zprávě připojuje (!)
  + KO může přezkoumat obsah zprávy o vztazích
    - KO je povinen předložit své stanovisko ke zprávě o vztazích, včetně názoru na vyrovnání újmy
    - SO (v poměrech monistické AS SR) seznamuje společníky se závěry na nejbližším jednání NO – NO nepřijímá žádné usnesení o schválení zprávy o vztazích (!)
    - *Rozhodnutí NS sp. zn. 29 Odo 601/2004: „Neúplnost zprávy o vztazích mezi propojenými osobami nebo její nedostatečné přezkoumání dozorčí radou či auditorem* ***nemůže*** *být důvodem pro vyslovení neplatnosti usnesení valné hromady o schválení roční účetní závěrky a rozdělení zisku.“*
  + **Výhrady ke zprávě o vztazích:** aktivní legitimace k podání návrhu na jmenování znalce za účelem přezkumu zprávy
    - (1) člen KO
    - (2) kvalifikovaný společník (SRO 10 % a AS 5 %, 3 % či 1 %)
  + **Nicméně právo na přezkum zprávy má každý společník (bez ohledu na podíl), obsahuje-li informaci o vzniklé újmě a nebyla/nebude zahlazena (§ 88 odst. 1 ZOK)**
  + Soud vyhoví návrhu, jsou-li dány objektivní pochybnosti o řádném zpracování (neúplné či nepravdivé)
    - Soud musí do 15 dnů ode dne doručení návrhu rozhodnout – nastává fikce rozhodnutí o jmenování **navrženého** znalce (§ 86 ZOK je proto nepoužitelný)

##### povinný odkup podílů mimostojících společníků (§ 89 an. ZOK)

* **podmínka:** ovládající osoba využívala svého vlivu způsobem, v jehož důsledku se (1) **podstatně** **zhoršilo postavení** společníků ovládané osoby nebo došlo (2) **k jinému podstatnému poškození jejich oprávněných zájmů**
  + z důvodů výše uvedených **není možné spravedlivě požadovat** setrvání ve společnosti
  + každý dotčený společník má právo na odkup za **přiměřenou cenu** 
    - výše se určí na základě posudku znalce jmenovaným soudem – aktivní legitimace k podání návrhu na jmenování znalce náleží osobě ovládané, ovládající i společníkům
* **důkazní břemeno prokazuje zásadně žalobce (§ 90 odst. 1 ZOK)**
  + § 90 odst. 2 ZOK je logicky a systematicky chybný – soud posuzuje dopady vlivu v **osobě ovládané (nikoli ovládající dle zákonné dikce)** a důkazní břemeno nese **ovládaná osoba (nikoliv ovládající) (!)**

## Koncern

### Pojem

* Forma vertikálního podnikatelského seskupení
* **§ 79 ZOK:**
  + *(1) Jedna nebo více osob* ***podrobených jednotnému řízení*** *(dále jen „řízená osoba“) jinou osobou nebo osobami (dále jen „řídící osoba“) tvoří s řídící osobou koncern.*
    - Řídící osobou může OK, jiná PO i FO✘řízenou může být pouze OK (!)
  + *(2)* ***Jednotným řízením*** *je vliv řídící osoby na činnost řízené osoby sledující za účelem dlouhodobého* [1] ***prosazování koncernových zájmů*** *v rámci* [2]***jednotné politiky*** *koncernu* [3] ***koordinaci a koncepční řízení alespoň jedné z významných složek nebo činností*** *v rámci podnikání koncernu.*
  + *(3) Existenci koncernu jeho členové bez zbytečného odkladu uveřejní na svých internetových stránkách, jinak nelze postupovat podle § 72.*
* Koncernem rozumíme **kvalifikované ovládání** – každá ovládající je řídící a každá ovládaná je řízenou (§ 74 odst. 3 ZOK)
* **Právní povaha:** nemá právní subjektivitu – seskupené osoby jsou majetkově samostatné
  + Nicméně jednotné řízení propojující podnikatelskou činnost je základem **ekonomické jednoty koncernu**

#### materiální předpoklad (jednotné řízení)

* podmínky (§ 79 odst. 2 ZOK):
  + **(1) společný koncernový zájem** – dosažení dlouhodové prosperity/ziskovosti a hospodářské stability
  + **(2) jednotná politika** – soubor ekonomických, politických a sociální nástrojů
  + **(3) koordinace a koncepční řízení alespoň jedné z významných složek nebo činnosti koncernu** – ekonomické řízení spočívající např. ve společné finanční plánování (typický je tzv. cashpooling)
* **Prosazování koncernového zájmu musí být dlouhodobé a systematické (!)** – koncernový zájem (zájmová jednota) je nezbytným předpokladem koncernu, jenž přerůstá zájmy jednotlivých členů
* Jen za splnění podmínek lze podnikatelskému seskupení přiznat **tzv. koncernové privilegium (!)**

#### formální předpoklad (koncernová deklarace)

* koncernová deklarace – formální přiznání existence koncernu (§ 79 odst. 3 ZOK)
  + rozlišujeme dva typy koncernů:
    - **(1) přiznaný**: naplňuje materiální a formální podmínky – jedině jemu lze přiznat **koncernová privilegia**
    - **(2) nepřiznaný:** naplňuje pouze materiální podmínku, proto **není** zproštěn z povinnosti hradit újmu
* povinnost **bez zbytečného odkladu uveřejnit na internetových stránkách** existenci koncernu (na stránkách řídící a řízené)
* **obsah:** údaj o řídící a řízení osobě – rovněž se doporučuje představit i strukturu koncernu
  + účelem je seznámit věřitele a mimostojící společníky před možným dopady na jejich zájmy

### Způsoby koncernového řízení

* stejné jako u ovlivňování a ovládání – např. neformální/formální sdělení či vícenásobné mandáty ve volených orgánech
* **pokyny řídící osoby (§ 81 ZOK)**
  + orgán řídící osoby může udělovat orgánům řízené osoby pokyny **týkající se obchodního vedení**
  + na rozdíl od ovládání, kdy SO **nesmí** za žádných okolností nadřadit jiný zájem nad zájem OK a má povinnost bezvýjimečně odmítnout ovlivnění (srov. § 159 odst. 1 ZOK) – v poměrech koncernu může SO **splnit řídící pokyn způsobující újmu OK**
    - SO může legálně jednat **proti** zájmům OK – jedná se tedy o výjimku z obecného zákazu udělování pokynů k obchodního vedení – pokyn odpovídající koncernovému zájmu může být v rozpory se zájmy řízené
  + **Podmínky (§ 81 odst. 2 ZOK):**
    - (1) rozumný předpoklad o splnění pokynu sledující koncernový zájem
    - (2) rozumný předpoklad o vyrovnání újmy protiplněním/ jinou prokazatelnou výhodou **v přiměřené době**

### Právní důsledky

##### viz Ovlivnění a Ovládání

##### zproštění povinnosti hradit (§ 72)

* výjimka z povinnosti (odpovědnosti) nahradit újmu v důsledku ovlivnění dle § 71 ZOK
* **podmínka:** utrpěná újma byla v zájmu řídící osoby nebo jiné koncernové osoby
  + zájem nutno interpretovat jako **zájem koncernový** dlouhodobě prosazovaný a artikulovaný v rámci jednotné politiky (!) – jen takový zájem požívá **koncernového privilegia**
* **rozdíly od § 71 ZOK**
  + časový aspekt – vyrovnání újmy v **přiměřené době** (nikoli do konce účetního období)
  + způsob vyrovnání – možnost vyrovnání **v rámci koncernu** –kompensovat újmu nemusí přímo řídící osoba (tj. vlivná osoba), ale jiný **koncernový člen**
  + dvě pojetí kompenzace újmy
    - **(1) širší pojetí** – vnitrokoncernová kompenzace nemusí sledovat přesnou ekvivalenci, ale vyplývá z výhod členství za předpokladu, že újma a výhod **není** v hrubém nepoměru (př. marketing, technologie aj.)
    - **(2) užší pojetí** – vnitrokoncernová kompenzace musí zajišťovat ekvivalentní vyrovnání za každou újmu
* výjimka se neprosadí a důsledky ovlivnění dle § 71 ZOK se aplikují, je-li **způsoben úpadek řízené osoby (§ 72 odst. 3 ZOK)**

##### ochrana členů volených orgánů řízené osoby (§ 81 odst. 2 ZOK)

* za existence koncernu **nejsou** zbaveni péče řádného hospodáře
* odpovědnosti za porušení povinností vyplývající z funkce jsou zproštěni za této podmínky – musí prokázat vlastní rozumný předpoklad o potenciálním vnitrokoncernovém zahlazení újmy v přiměřené době a výši (!)

# 43. ZRUŠENÍ OBCHODNÍ KORPORACE BEZ PRÁVNÍHO NÁSTUPCE A PŘEMĚNY OBCHODNÍCH KORPORACÍ

## Zrušení obchodní korporace

* **základní důvody zrušení** **PO (§ 168 NOZ):**
  + **(1) právním jednáním** – rozhodnutí členů OK nebo některého orgánu, schválení projektu přeměny; u osobních společností jednostrannou výpovědí společníka
  + **(2) uplynutím doby nebo (3) dosažením účelu** – existence byla ZPJ takto omezena, tj. ZPJ s resolutivní podmínkou
  + **(4) rozhodnutím orgánu veřejné moci**
  + **(5) z dalších důvodů stanovených zákonem** – srov. 172 odst. 1 NOZ a § 93 ZOK

##### Zrušení osobní společnosti právním jednáním

* **výpověď** (i komanditisty), **zánik nebo jiný důvod** (př. smrt, konkurs, nařízení výkonu rozhodnutí, exekuce na podíl, soudní vyloučení ze společnosti) je důvodem pro zrušení
* zánikem účasti jednoho ze společníků vede k zániku společnosti
  + k pokračování společnosti musí zbývající společníci **jednomyslně** rozhodnout o pokračování společnosti bez vystoupivšího společníka

##### Zrušení kapitálové společnosti a družstva právním jednáním

* zánik účasti společníka či člena zásadně **není** důvodem pro zrušení
* **společná dohoda společníků**, nebo **většinové rozhodnutí** VH či ČS
* v poměrech SRO
  + zakotvuje-li společenská smlouva působnost VH v otázce rozhodování o zrušení společnosti – ke zrušení potřeba 2/3 **všech** hlasů (§ 171 odst. 1 písm. d) ZOK)
  + jinak dohoda **všech** společníků mimo VH
* v poměrech AS
  + 2/3 většina hlasů akcionářů **přítomných** na VH při splnění kvóra 30 % hlasů (§ 412 odst. 1 ZOK)
* v poměrech družsta
  + dvoutřetinová většina hlasů **přítomných** členů za splnění kvóra 2/3 členů
* není-li splněna usnášeníschopnost (kvórum) lze svolat náhradní VH/ ČS, kde se na počet členů již nehledí

##### Zrušení OK soudním rozhodnutím

* **právní základ:** § 172 odst. 1 NOZ a § 93 ZOK
* soud může na návrh toho, kdo má na tom právní zájem/ bez návrhu rozhodnout o zrušení OK
  + před zrušením poskytnuta **přiměřená lhůta** pro nápravu závadného stavu
* **důvody dle NOZ (§ 172 odst. 1 NOZ):**
  + (1) nesplnění předpokladů vyžadovaných pro vznik PO zákonem
    - např. počet společníků klesne pod minimální zákonem požadovanou hranici, AS drží všechny akcie a do 1 roku akcie nezcizí (§ 308 ZOK)
  + (2) dlouhodobá neobsazenost SO (alespoň dva roky)
  + (3) insolvenční řízení
* **důvody dle ZOK (§ 93 ZOK)**
  + (1) ztráta všech oprávnění k podnikatelské činnosti
  + (2) nemožnost vykonávat činnost pro nepřekonatelné rozpory mezi společníky – absence **affectio societatis**
  + (3) neschopnost vykonávat činnost a plnit tak účel OK (déle než rok)
  + (4) zvláštní důvody
    - osobní společnosti – zrušení na návrh společníka
    - SRO – zrušení na návrh společníka, je-li společenskou smlouvou právo svěřeno✘AS a družstvo toto právo nelze svěřit
* **sankční zrušení**
  + veřejné právo – trest uložený OK v trestním řízení
  + soukromé právo – OK vyvíjí nezákonnou činnost v míře, že to závažným způsobem narušuje veřejný pořádek
* **důsledky zrušení:**
  + právní osobnost OK přetrvává nadále jen v míře, která je potřebná pro dokončení jejího zániku (likvidaci)
  + právní jednání nepotřebné k likvidaci uskutečněné likvidátorem nebo zástupcem nemůže být OK přičitatelné
  + povinnost do firmy je přidat dodatek „v likvidaci“ – informace a ochrana třetích osob
  + SO ztrácí jednatelské oprávnění – **přechází na likvidátora**
    - Zástupčí oprávnění pouze v rozsahu potřebném k provedení likvidace
  + do zániku (začátku rozdělování likvidačního zůstatku) může být rozhodnutí o zrušení zrušeno (§ 170 NOZ)

## Likvidace obchodní korporace

* zákonem předvídaný a nařízený **proces vypořádání/ vyrovnání vztahů zrušené PO** před jejím zánikem
  + již převzaté závazky nejsou vstupem do likvidace dotčeny – nemění se obsah ani splatnost (!)
* likvidace OK nenastupuje při **insolvenčním řízení nebo přeměně**
* nové závazky může likvidovaná OK přebírat jen, jsou-li potřebné pro dokončení započatých obchodů/zachování majetku
* OK **zaniká výmazem z obchodního rejstříku**
* v případě nedostatečnosti majetku může být likvidace ukončena a OK vymazána, aniž dojde k plnému uspokojení věřitelů – je-li více věřitelů, likvidátor **musí** podat návrh na zahájení insolvenčního řízení
* nevypořádané závazky nezanikají, objeví-li se opomenutý majetek OK – dochází k obnově OK a likvidace se znova dokončí
  + **zánik OK výmazem vždy podmíněným zánikem**
* **působnost likvidátora**
  + okamžikem **zrušení** OK vzniká ze zákona působnost (funkce) likvidátora – nikoliv až **jmenováním**
    - není-li funkce dočasně obsazena – působnost likvidátora vykonávají členové SO (§ 189 odst. 2 ZOK)
    - **likvidátor je orgánem OK – výkon funkce je podmíněn splněním podmínek členství v orgánech OK**
  + likvidátor má působnost SO – činnost může sledovat **jen** účel odpovídající povaze a cíli likvidace (§ 196 odst. 1 ZOK)
  + **obchodní vedení stricto sensu** – při řízení závodu omezení na urychlené dokončení zahájených obchodů s **péčí řádného hospodáře** – povinnost poměřovat úsporu a ztrátu při zrychleném postupu
  + **překročení zástupčího oprávnění**
    - (1) excedující jednání vůči třetím osobám je nicotné
    - (2) excedující výkon funkce uvnitř OK – vznik povinnosti k náhradě škody
* **postavení likvidátora**
  + je-li zřízen OK – oprávnění dohlížet na činnost likvidátora ve stejném rozsahu, v jakém dříve dohlížel na SO
    - NO je oprávněn udělovat likvidátorovi pokyny dle § 51 odst. 2 ZOK
  + **Dvojkolejný režim likvidátora** 
    - (1) likvidátor povolaný orgánem OK – platí výše uvedené
    - (2) likvidátor jmenovaný soudem – jen soud odvolává, určuje odměnu a schvaluje konečnou zprávu
      * Orgán OK proto nemůže mít ta oprávnění mající potenciál k omezení či zmaření činnosti likvidátora – nelze dávat pokyny nebo schvalovat úkony
      * Působnost KO však zůstává
* **jmenování likvidátora**
  + likvidátora zásadně **jmenuje ten, kdo rozhodl o zrušení korporace –** jak v případě zrušení OK rozhodnutím, tak ex lege zrušením
  + **odlišnosti při jmenování u:**
    - (1) osobní společnosti – všichni společníci
    - (2) kapitálové společnosti – SO
    - (3) družstva – ČS
  + **jmenování likvidátora soudem (§ 191 ZOK)**
    - (1) při zrušení soudem
    - (2) v případě, že likvidátora nejmenovala OK sama
  + **Zákonný postup při jmenování likvidátora soudem:** (1) ten, kdo byl navrhovatelem nebo OK navržen, (2) z řad členů SO, nebo (3) ze seznamu insolvenčních správců
    - Likvidátor jmenovaný z řad členů SO nemůže odstoupit – může však podat návrh o zproštění funkce, nelze-li spravedlivě po likvidátorovi požadovat výkon funkce (§ 191 odst. 3 ZOK)
  + podmínky pro funkci stejné jako na členství v orgánu korporace – dokonce i pro PO (§ 189 ZOK)
* **odvolání likvidátora**
  + platí **zásada kdo jmenuje, ten odvolává**
  + OK odvolává kdykoliv i bez udání důvodu
  + soud odvolává jen s důvodem (tj. neplní-li likvidátor řádně své povinnosti)
* **odstoupení likvidátora** – vyjma, kdy byl jmenován soudem z řad členů SO

## Proces likvidace

* **řádný průběh likvidace (§ 199 odst. 1 ZOK)**: ke dni vstupu do likvidace je sestavena (1) zahajovací rozvaha a (2) soupis jmění
* **výzva věřitelům** (§ 198 ZOK)
  + **známí** – adresné oznámení o vstupu korporace do likvidace a sdělení způsobu uspokojení pohledávek
  + **neznámí** – veřejná výzva k přihlášení ve lhůtě ne kratší než 2 měsíce
* likvidátor posoudí, zda je korporace předlužená, v takovém případě likvidaci zastaví a bez zbytečného odkladu podá návrh na zahájení insolvenčního řízení (§ 200 ZOK)
* **provádění likvidace**
  + **(1) vypořádání obchodů** – likvidátor vymáhá pohledávky a zpeněžuje majetek k opatření likvidity – za účelem uhrazení peněžitých závazků a činění vše potřebného ke splnění nepeněžitých závazků
  + **(2) určení pořadí uhrazování závazků** –vstupem do likvidace se nemění obsah či povaha závazku, včetně splatnosti
    - závazky likvidátor uhrazuje dle jejich splatnosti – přednostně se uspokojují mzdové nároky zaměstnanců (jen není-li jisté, že OK nepřejde do insolvence) (§ 197 ZOK)
* **skončení likvidace**
  + skončení likvidace v okamžiku **vypořádání všech známých závazků nebo kdy je vyčerpán veškerý majetek OK**
  + **proces po vypořádání všech závazků (§ 205 odst. 1 ZOK)**
    - * (1) připrava konečné zprávy o průběhu likvidace
      * (2) účetní závěrku
      * (3) návrh na rozdělení likvidačního zůstatku
    - Všechny dokumety se předloží ke schválení orgánu, který jej jmenoval (NO či KO)
  + **rozdělení likvidačního zůstatku**
    - dokud nejsou uspokojena všechna práva věřitelů – nelze rozdělit likvidační podíl, a to ani ve formě zálohy (§ 206 odst. 1 ZOK)
    - nejdříve se společníkům vyplatí (1) nominální hodnota jejich splacených vkladů a (2) případný zbytek se mezi ně rozdělí rovným dílem nebo podle podílu (§ 37 odst. 2 ZOK a § 38 odst. 1 ZOK)
  + **zánik OK (§ 207 ZOK)** –do 30 dnů po skončení likvidace (tj. rozdělením likvidačního zůstatku) likvidátor podá **návrh na výmaz** OK z OR – okamžikem výmazu z OR OK zaniká
* **závazky a majetek po zániku**
  + zánik OK nevede k zániku dluhu – věřitel může uplatnit:
    - (1) vůči bývalým společníkům, neboť ručí do výše svého podílu na likvidačním zůstatku (resp. nejméně v rozsahu, ve kterém ručili za trvání korporace) (§ 39 ZOK)
    - (2) vůči korporaci, objeví-li se dodatečně nějaký majetek (§ 208 ZOK)
* **postup likvidace v případě majetkové nedostatečnosti**
  + poměrné uspokojení věřitelů pomocí **insolvenčního řízení**
  + iniciuje likvidátor bez zbytečného odkladu, zjistí-li úpadek likvidované OK – po dobu insolvenčního řízení **neprovádí** likvidaci a plní jménem OK povinnosti stanovené dlužníkovi
  + **ověření o skutečném úpadku** –soud rozhodne usnesením, že OK je skutečně v úpadku
    - dále rozhodne o způsobu řešení: **(1) konkurs** (zajišťuje insolvenční správce) nebo **(2) reorganizace** (zajišťuje likvidátor)
* **poměrné uspokojení věřitelů ze zbytkové majetku** 
  + závazky – (1) náklady likvidace, (2) závazky vůči zaměstnancům a (3) závazky ostatní
    - nejdříve musí být uhrazeny náklady likvidace a závazky vůči zaměstnancům (§ 201 odst. 1 ZOK)
    - ostatní závazky věřitelů, jejichž pohledávky nebyly v insolvenčním řízením uspokojeny – mají možnost uspokojení ze zbytkového majetku
    - nicméně přijetím nabídky však zaniká jejich pohledávka i v části, ve které nebyla uspokojena (§ 203 ZOK)

## Zrušení obchodní korporace bez likvidace v důsledku insolvenčního řízení

* **zahájení insolvenční řízení** – (1) na návrh korporace nebo (2) na návrh některého z jejích věřitelů,
* **podmínky pro zahájení**
  + (1) OK v platební neschopnosti nebo předlužena
    - **platební neschopnost** – OK není schopna plnit své peněžité závazky, jež jsou více než 30 dnů po splatnosti
    - **předlužení** – situace, kdy má OK více závazků než majetku
  + (2) více věřitelů
* **insolvenční řízení**
  + soud nejdříve zjišťuje, zda úpadek skutečně nastal – (1) rozhodne o úpadku usnesením a (2) vyzve věřitele k přihlášení pohledávek ve stanovené lhůtě
  + soud společně s věřiteli rozhoduje o způsobu řešení úpadku
  + **(1) konkurs**: OK ztrácí právo nakládat se svým majetkem – přechází na insolvenčního správce; insolvenční správce zpeněží majetek OK a rozdělí ho mezi věřitele
  + **(2) reorganizace**: OK se zaváže v určité době splnit část svých závazků, popř. další podmínky, věřitelé jí zbývající část závazků odpustí – splněním reorganizačního plánu se OK **nezruší** a pokračuje ve své existenci

## Přeměny

* **právní úprava:** NOZ a zákon č. 125/2008 Sb., **o přeměnách obchodních společností a družstev**
* zaniká-li přeměnou OK – **neprovádí se likvidace**, neboť veškerá její PaP přejdou na právní nástupce

### Druhy přeměn

1. **fúze (spojení)**
   1. **splynutím** – dvě nebo více dosavadních OK ukončují samostatnou existenci a spojují se do nově vznikajícího subjektu *[A + B = C]*
   2. **sloučením** – jedna nebo více dosavadních OK ukončuje samostatnou existenci a splývá do jiné existující OK *[A + B = B]*
2. **rozdělení** 
   1. **rozštěpením** – OK ukončuje svou existenci tím, že se rozděluje do více subjektů
      1. **rozštěpení sloučením** *[A (A1 + A2) = B (+A1) + C (+A2)]*
      2. **rozštěpení se vznikem nové OK** *[A = B + C]*
      3. **kombinace**
   2. **odštěpením** – část OK se vyděluje do nově vznikajícího subjektu, zbývající část po operaci přetrvává
      1. **odštěpení sloučením** *[A (A1 + A2) + B = A (A1) + B(+A2)]*
      2. **odštěpení se vznikem nové OK** *[A = A + B]*
      3. **kombinace**
3. **převod jmění na společníka** – jediný nebo hlavní společník převezme veškeré jmění
   1. osobní společnosti – zánik účasti ostatních společníků
   2. kapitálové společnosti – společník, který drží podíl odpovídající alespoň 90 % ZK a zároveň 90 % hlasovacích práv
   3. družstva – nelze
4. **změna právní formy** – původní OK trvá dále, dochází ke změně uspořádání a právního postavení společníků
   1. možnost změny na jakoukoliv jinou formu OK
   2. změna na jiný typ PO je nemožný; bytová a sociální družstva mohou změnit formu, jen souhlasí-li s tím **všichni** členové
5. **přeshraniční přemístění sídla**
   1. **přemístění sídla do ČR** – nesmí to zakazovat právní předpisy obou států, musí změnit formu na českou, musí se řídit českým právním řádem
   2. **přemístění sídla do zahraničí** – právní forma a statut se po přemístění řídí českým právním řádem, nestanoví-li něco jiného právní řád státu, do kterého se sídlo přemisťuje

### Průběh přeměny

* vypracování **(1)** **projektu přeměny** (určení, které části majetku a závazků přejdou na kterou nástupnickou OK, jakých podílů na nástupnických OK se dostane dosavadním společníkům) a **(2)** **znaleckých posudků**
* **založení projektu přeměny do SL** a **zveřejnění** – u kapitálových společností a družstev SO vypracuje **zprávu o přeměně**
* **schválení projektu přeměny** NO každé zúčastněné OK **do 1 měsíce** od založení
  + požadavek **přísné většiny** (všichni společníci u osobních společností, 3/4 přítomných společníků u kapitálových společností, 2/3 přítomných členů u družstva při přítomnosti alespoň 2/3 všech členů)
* **zápis přeměny do OR** – účinkem zápisu zaniknou zanikající a vzniknou nástupnické OK, společníci se stanou společníky nástupnických OK, nástupnické OK vstoupí do právního postavení svých předchůdců
  + *rozhodnutí NS sp. zn. 29 Cdo 3068/2013: „Při zápisu přeměn obchodních společností či družstev do obchodního rejstříku se* ***bezvýjimečně uplatní princip nezvratitelnosti zápisu****. Jakkoliv totiž* ***případné vady*** *v procesu přeměny (včetně porušení právních předpisů či stanov, jež by mohlo vést k vyslovení neplatnosti usnesení valné hromady, jímž byla přeměna schválena) již po zápisu přeměny do obchodního rejstříku* ***nemohou být důvodem pro zrušení tohoto zápisu či vyslovení neplatnosti usnesení valné hromady****, jinak je tomu v případě, kdy se např. valná hromada vůbec nekonala a zápis o jejím konání byl zfalšován.“*
* **rozhodný den** – den, od něhož se jednání zanikající PO považuje za jednání uskutečněné na účet nástupnické PO

### Ochrana zájmů věřitelů

* **při fúzi** – 6měsíční lhůta (od zveřejnění zápisu) k uplatnění práva na poskytnutí dostatečné jistoty, jestliže se fúzí dobytnost jejich pohledávek zhoršila
* **při rozdělení** – právo požadovat poskytnutí jistoty; každá nástupnická OK ručí za závazky, jež přešly na ostatní OK, až do výše svého počátečního vlastního kapitálu
* **ochrana zájmů** (menšinových) **společníků**
  + právo na narovnání vůči nástupnickým OK ve lhůtě 6 měsíců od zveřejnění zápisu přeměny – tj. poskytnutí kompenzace vzniklé majetkové ztráty v penězích
  + v případě, že od společníka nelze spravedlivě požadovat, aby v korporaci setrval, má právo na odkoupení jeho podílu nástupnickou OK za spravedlivou cenu

### Přeshraniční přeměny

* **právní úprava:** 10. směrnice umožňuje přeshraniční fúze kapitálových společností
* české právo umožňuje přeshraniční fúze i rozdělení všech forem OK – záleží na tom, zda je to umožněno také ve členských státech, jejichž právem se řídí zúčastněné OK
* obdobný proces se zakladními rozdíly:
  + **(1) osvědčení pro přeshraniční přeměnu** 
    - splnění uvedených podmínek potvrdí v každém členském státu pro tam sídlící zúčastněné OK určený orgán (notář), a vydá osvědčení pro přeshraniční přeměnu
  + **(2) zapojení zaměstnanců**
    - míra účasti zaměstnanců na řízení nástupnických OK určena dohodou mezi zúčastněnými OK a vyjednávajícím výborem (zástupci zaměstnanců)
    - výsledkem dohody je **smlouva o rozsahu práva vlivu zaměstnanců**
      * není-li dohoda neuzavřena, o způsobu zapojení rozhodne výbor zaměstnanců
      * není-li rozhodnutí přijato, zvolí se způsob, který zaměstnancům poskytuje největší míru vlivu

# 44. VEŘEJNÁ OBCHODNÍ SPOLEČNOST

## Základní charakteristika

* **definice (§ 95 odst. 1 ZOK):** *„Veřejná obchodní společnost je společnost* ***alespoň dvou osob****, které se účastní na jejím podnikání nebo správě jejího majetku a* ***ručí za její dluhy společně a nerozdílně****.“*
* **Pojmové znaky:**
  + (1) společenství dvou osob
    - Vznik VOS pouze jedním společníkem je důvodem k prohlášení společnosti jako neplatné (§ 129 odst. 1 písm. d) NOZ)
    - Snížení minimálního počtu je důvodem pro zrušení společnosti (§ 211 odst. 2 NOZ)
  + (2) účast společníků na podnikání nebo na správě majetku společnosti
    - tento znak odkazuje na § 2 odst. 1 ZOK – osobní společnost může být založena za účelem podnikatelským ve smyslu § 420 odst. 1 NOZ nebo správou vlastního majetku
  + (3) solidární **neomezené** ručení společníků za dluhy společnosti
* **Obchodní firma (§ 96 ZOK)** – musí obsahovat „veřejná obchodní společnost“/“veř. obch. spol.“/“v.o.s.“ – obsahuje-li firma jméno jednoho společníků je připouštěn dodatek „a spol.“
* **Ručení** 
  + Obsah ručitelského závazku vyplývá z obecné povahy ručení (§ 2018 an. NOZ)
  + nový přistoupivší společník, ručí i za dluhy společnosti, které vznikly před přistoupením (§ 101 odst. 1 ZOK)
  + vystoupivší společník nadále ručí za dluhy společnosti, které vznikly za jeho účasti (§ 111 odst. 1 ZOK)

## Založení a vznik

* **Založení** –VOS se zakládá společenskou smlouvou:
  + **Formální náležitosti:** písemné forma s úředně ověřenými podpisy (§ 6 odst. 1 ve spojení s § 8 odst. 1 ZOK)
  + **Materiální náležitosti:** minimální obsahové náležitosti a velké množství dispositivních ustanovení – projev smluvního základu OK (tzv. smluvní autonomie společníků)
* **Vznik** – dnem zápisu do OR

## Zrušení a zánik

* Obecná úprava důvodů pro zrušení v **§ 168 an. NOZ** (př. právní jednání, uplynutí doby, dosažení účelu, přeměna)
* Zvláštní úprava důvodů pro zrušení v **§ 113 odst. 1 ZOK**
  + **(1) výpověď společníka** – musí být podána do 6 měsíců před uplynutím příslušního účetního období
  + **(2) právní moci soudního rozhodnutí o zrušení společnosti** – důvody dle § 93, § 115 odst. 1 ZOK a § 172 NOZ
  + **(3) smrt společníka FO** – ledaže je připouštěno dědění
  + **(4) zánik společníka PO** – ledaže je připouštěn přechod podílu na právního nástupce
  + **(5) právní mocí rozhodnutí o prohlášení konkursu na majetek, zamítnutí návrhu na zahájení insolvenčního řízení pro nedostatek majetku nebo zrušení konkursu pro nedostatek majetku**
  + **(6) právní moci rozhodnutí o schválení odlužení**
  + **(7) pravomocné nařízení výkonu rozhodnutí postižení podílu/právní mocí exekučního příkazu k postižení podílu**
  + **(8) nesplnění podmínek dle § 46 ZOK**
  + **(9) vyloučení společníka ze společníka soudem**
  + **(10) jiné důvody ve společenské smlouvě**
* **Vyloučení (odvrácení) efektivnosti zrušovacího důvodu** – společníci musí projevit vůli, že trvají na existenci společnosti
  + **(1) obnovení účasti společníka**
  + **(2) přistoupení nového společníka (§ 113 odst. 3 ZOK)** – společníci musí rozhodnout o přistoupení nového společníka splňující podmínky dle § 46 ZOK
  + **(3) dohoda zbývajících společníku (§ 113 odst. 2 ZOK)** – ve VOS musí zůstat alespoň 2 společníci a rozhodnutí o změně společenské smlouvy musí být přijato **do** okamžiku předložení konečné zprávy o průběhu likvidace
* **Zánik** – podáním návrhu na výmaz společnosti z OR a okamžikem výmazu společnost zanikne

## Postavení společníků

### Členství

* Společníkem FO i PO (musí mít zmocněnce, jinak je jím člen SO) – členství je vyloučeno u osob v úpadku (§ 95 odst. 3 ZOK)
* Změny v osobách společníků – relativní rigidní úprava – vzhledem k osobnímu charakteru změna osoby je již důvodem pro zrušení společnosti s likvidací (srov. § 113 ZOK)
* **Originární vznik:** uzavření společenské smlouvy jako zakladatel (§ 8 odst. 1 ZOK) a přistoupením ke smlouvě (§ 110 ZOK)
* **Derivativní vznik**
  + společenská smlouva **musí** zakotvit (§ 113 odst. 1 písm. c) a d) ZOK)
    - **(1)** děděním u FO – v okamžiku smrti společníka (zůstavitele) – lze odmítnout účast ve společnosti **výpovědí do 3 měsíců ode dne, kdy se stal dědicem** (§ 117 odst. 1 ZOK)
    - **(2)** přechod podílu na právního nástupce PO – v okamžiku zániku PO
  + **Převod** podílu je **zakázán** (§ 116 ZOK)
* **Obecné pravidlo pro zánik členství** – zánik členství ve VOS má zpravidla důsledek zrušení společnosti
* **způsoby zániku členství bez zrušení společnosti**
  + (1) vystoupení společníka – pouze na základě změny společenské smlouvy (§ 110 odst. 1 ZOK)
  + (2) vyloučení společníka v kadučním řízení (§ 101 odst. 2 ZOK) – byla-li společenskou smlouvou zakotvena vkladová povinnost a společník je v prodlení

### Práva a povinnosti

* Podrobnější úprava ponechána na vůli společníků

##### Práva

* **Majetková práva** 
  + (1) právo podílet se na zisku (§ 112 ZOK) – rovným dílem, ledaže společenská smlouva stanoví jinak
  + (2) právo na náhradu výdajů (§ 104 ZOK) – podmínky:
    - (1) výdaje vynaložené při zařizování záležitosti VOS (tj. v souvislosti s podnikáním či správou majetku)
    - (2) rozumné pokládání nákladů jako potřebných (tj. výše musí být přijatelná a hospodárná)
  + (3) právo na vypořadací a podíl na likvidačním zůstatku
* **Nemajetková práva** 
  + (1) právo podílet se na správě společnosti
    - Změna společenské smlouvy – **dohodou všech společníků (!) (§ 99 odst. 1 ZOK)** a má-li být změnou dotčeno právo společníků, je nutný **výslovný** souhlas
    - Ostatní záležitosti – souhlas všech společníků, ledaže společenská smlouva určí jinak (§ 105 ZOK)
    - Výjimka (§ 115 odst. 2 ZOK) – souhlas pouze **většiny** společníků při vyloučení společníka soudem (!)
  + (2) Actio pro socio (§ 108 ZOK) – žaloba na splnění vkladové povinnosti (§ 102 ZOK), náhrada způsobené újmy vůči jinému společníkovi (§ 53 odst. 3 ZOK)
  + (3) právo na informace – každý společník má právo být informován o všech záležitostech společnosti
    - Právo nahlížet do všech dokladů a jejich kontroly (§ 107 ZOK) – **kogentní povaha**

##### Povinnosti

* **(1) osobní účast na podnikání/správě majetku (§ 95 odst. 1 ZOK)** – kogentní ustanovení
* **(2) neomezené ručení za dluhy**
* **(3) povinnost podílet se na ztrátě společnosti (§ 112 ZOK)** –každý ze společníků rovným dílem
* **(4) Vkladová povinnost (§ 100 an. ZOK)**
  + **Není zákonem stanovená povinnost – společníci mohou zakotvit ve společenské smlouvě nad rámec**
    - musí být stanovena výše, způsob a lhůta pro splacení
  + jinak se prosadí subsidiární úprava – (1) v penězích, (2) bez zbytečného odkladu, (3) po vzniku účasti (§ 100 ZOK)
  + v poměrech VOS **může** být **nepeněžitým vkladem** práce nebo služba (§ 103 ZOK) – jedná se o výjimku z § 17 odst. 3 ZOK (důvodem je, že VOS jako osobní společnost akcentuje osobní vlastnosti společníků)
  + **následky prodlení (§ 101 a § 102 NOZ) – (1)** úrok z prodlení, **(2)** vyloučení NO VOS (musí připouštět společenská smlouva a souhlasit všichni zbývající společníci), **(3)** žaloba na plnění vkladové povinnosti, **(4)** návrh na vyloučení prodlévajícího společníka (před podáním musí být písemně vyzván k nápravě)
* **(5) další povinnosti:** povinnost loajality, zákaz konkurence – lze zcela vyloučit (§ 109 ZOK)

## Organisační struktura

* skladba členů obligatorních orgánů postavena na účasti všech společníků
* struktura závislá na znění společenské smlouvy – možnost modifikace účasti v orgánech společnosti a zavedení fakultativních orgánů

##### Nejvyšší orgán

* NO jsou všichni společníci (§ 44 odst. 1 ZOK)
* Rozhodování:
  + (1) Změna společenské smlouvy (§ 99 odst. 1 ZOK) – obligatorní jednomyslná dohoda všech společníků – každý má **pouze jeden hlas**
    - Má-li být změnou dotčeno právo pouze některého ze společníků – nutnost výslovného souhlasného prohlášení ke změně (§ 99 odst. 2 ZOK)
  + (2) Ostatní záležitosti – dispositivně souhlas všech společníků (§ 105 ZOK)
    - Záležitosti vyžadující jednomyslnost – př. rozhodnutí o vyloučení v kadučním řízení (§ 101 odst. 2 ZOK)
    - Záležitosti vyžadující většinu – př. vyjádření souhlasu s návrhem na vyloučení k soudu (§ 115 odst. 2 ZOK)

##### Statutární orgán

* všichni společníci za předpokladu, že všichni splňují **podmínky pro výkon funkce dle § 46 ZOK** (bezúhonnost, neexistence překážky provozování živnosti)
  + společenská smlouva může určit, že SO je některý nebo jediný společník
* **jedná za společnost navenek**, přijímá **rozhodnutí v rámci obchodního vedení** společnosti
* každý ze společníků je ze zákona oprávněn jednat za společnost **samostatně**
* **neodvolatelnost člena SO** – společenská smlouva může určitého člena určit jako neodvolatelného
  + změna společenské smlouvy sama o sobě nevede k ukončení funkce
  + soud musí zrušit určení neodovolatenosti – na návrh a z důvodu porušování povinností zvlášť závažným způsobem (§ 106 odst. 2 ZOK)

# 45. KOMANDITNÍ SPOLEČNOST

## Základní charakteristika

* **definice (§ 118 odst. 1 ZOK):** *„Komanditní společnost je společnost, v níž alespoň* ***jeden společník ručí za její dluhy omezeně*** *(dále jen „komanditista“) a alespoň* ***jeden společník neomezeně*** *(dále jen „komplementář“).“*
* **pojmové znaky** – osobní společnost – (1) osobní prvek v podobě komplementáře (neomezené zákonné ručení) a (2) kapitálový prvek (zejm. omezené zákonné ručení)
* **obchodní firma (§ 118 odst. 2 ZOK)** –musí obsahovat „komanditní společnost“/“kom. spol.“/“k.s.“ – obsahuje-li firma jméno komanditisty – **komanditista ručí neomezeně jako komplementář (!)**
* **právní úprava a systematika:**
  + **obecně pro KS** –při absenci zvláštní úpravy pro KS se přiměřeně použijí ustanovení VOS (§ 119 ZOK)
  + **pro komanditistu** – právní úprava SRO se použije k určení právního postavení komanditistů (výše vypořádacího podílu dle § 120 odst. 2 ZOK, **přiměřeně** převoditelnost podílu dle § 123 ZOK)
* hospodářský význam – využití pro tzv. fond kvalifikovaných investorů, která může vydávat účastnické cenné papíry

## Založení a vznik

* **založení** – společenská smlouva v písemné formě s úředně ověřenými podpisy (✘§ 8 věta druhá ZOK konstatuje, že společenská smlouva při založení **kapitálové společnosti** vyžaduje notářský zápis – nikoliv u osobních společností)
  + podmínky pro nabytí členství v KS:
    - (1) **obecně:** absence prohlášení konkursu na majetek v posledních letech, zamítnutí insolvenčního návrhu nebo zrušení konkursu pro nedostatek majetku (§ 118 odst. 2 in fine ZOK ve spojení § 95 odst. 3 ZOK)
    - (2) **pro komplementáře:** povinnost splňovat požadavky dle § 46 an. ZOK (§ 125 odst. 1 ZOK)
  + **Společenská smlouva a obsahové náležitosti**
    - Náležitosti dle NOZ (§ 123 NOZ): sídlo, firma, předmět činnosti (podnikání, správa vlastního majetku)
    - Náležitosti dle ZOK (§ 124 ZOK): (i) určení komanditisty a komplementáře, (ii) určení výše vkladu komandisty, (iii) **určení výše komanditní sumy**, je-li stanoveno ručení do **komanditní sumy** (§ 129 ZOK)
* **vznik** – zápisem do OR

## Zrušení a zánik

* další důvody pro zrušení – lze společenskou smlouvou nad rámec upravit další důvody zániku (!)
* důvody pro zrušení PO (srov. § 168 an. NOZ) – právním jednáním, uplynutím doby, dosažení účelu
* důvody pro zrušení dle ZOK (§ 119 ve spojení s § 113 ZOK) – **viz B43**
  + hovoří-li úprava VOS o společnících, tak v poměrech se jedná **o komplementáře (!)**
  + nicméně nutno vzít na vědomí odchylné postavení **komanditisty** – ne všechny důvody pro zrušení VOS vedou bez dalšího rovněž ke zrušení KS (!)
    - výjimky (§ 127 odst. 1 ZOK) – smrt/zánik komanditisty, prohlášení konkursu na majetek komanditisty, schválení odlužení komanditisty, neúspěšná dražba
      * **výše uvedené výjimky způsobují pouze zánik** **účasti komanditisty** (§ 127 odst. 2 ZOK)
  + vedle důvodů dle § 113 ZOK – KS má další důvod (§ 127 odst. 3 ZOK) – žádný komplementářů **nesplňuje** § 46 ZOK
* **obnovení účasti komanditisty (§ 128 ZOK)** – odpadnou-li důvody pro zánik účasti (viz výše) – povinnost nahradit splacený vypořádací podíl do 2 měsíců od obnovy účasti v KS
* **společnost zaniká výmazem z OR** – návrh na výmaz podává likvidátor

## Postavení společníků

### Členství

* **originární členství** – vznik uzavřením společenské smlouvy nebo přistoupením✘při zániku účasti společníka rozsah zákonného ručení je jen za dluhy, které vznikly během jeho účasti
* **derivativní členství** – pouze podíl ze strany komanditisty a za podmínek převodu podílů v poměrech SRO lze nabýt

### Práva a povinnosti

##### Práva

* **majetková práva** – právo na podíl na zisku, vypořádací podíl, likvidační zůstatek
  + specifika při rozdělení zisku
    - (1) nejdříve se dělí mezi KS a komplementáře, a to na polovinu, není-i stanoveno jinak (§ 126 odst. 1 ZOK)
    - (2) poté část připadající na společnost se dále rozdělí mezi komanditisty dle podílů (§ 126 odst. 3 ZOK)
  + **Komanditní suma (§ 129 ZOK)** – společenská smlouva může určit ručení komanditistů za dluhy do výše určené částky (tzv. komanditní sumy)
    - **Komanditní suma nesmí být nižší, než kolik činí vklad komanditisty (§ 129 odst. 1 in fine ZOK)**
    - Povinnost hrazení ztráty KS jen do výše komanditní sumy (§ 129 odst. 2 písm. b) ZOK)
    - Zákonné ručení jen do výše komanditní sumy zapsané v OR v době, kdy věřitel vyzval k plnění (§ 129 odst. 2 písm. c) ZOK), tj. neprosadí se režim dle § 122 ZOK
    - komanditní suma se snižuje v rozsahu, ve kterém komanditista splnil svou povinnost (za situace, kdy komanditní sumy je vyšší než vkladová povinnosti)
* **nemajetková práva** – obdobné jako u VOS **(viz B44)**

##### Povinnosti

* **(1) zákonné ručení** 
  + **Komplementáři:** ručení za dluhy celým svým majetkem (neomezeně) společně a nerozdílně (§ 118 odst. 1 ZOK)
  + **Komanditisté:** ručení za dluhy společně a nerozdílně do výše svého nesplaceného vkladu podle stavu zápisu v OR
    - Odlišný režim ručení u **komanditní sumy** (§ 129 odst. 2 písm. c) ZOK) – do výše [1] **komanditní sumy** [2] **zapsané v OR** v [3] **době**, kdy **věřitel vyzval k plnění**
* **(2) vkladová povinnost** – pouze komanditisté
* **(3) povinnost hradit ztrátu** 
  + Ztráta se dělí mezi společností a komplementáři (§ 126 odst. 1 věta první ZOK)
  + Komanditista se podílí na ztrátí **pouze pokud je určena komanditní suma (!)** – v tomto případě se podílí společně s ostatními na ztrátě dle svého podílu do výše komanditní sumy (§ 129 odst. 1 písm. b) ZOK) – jinak nenesou (§ 126 odst. 3 in fine ZOK)
* **(4) zákaz konkurence** – společník bez souhlasu všech ostatních **nesmí** podnikat v předmětu podnikání společnosti

## Organisační struktura

##### Nejvyšší orgán

* všichni společníci (§ 44 odst. 1 ZOK) – působnost ve věcech nepříslušející SO
* komanditisté a komplementáři rozhodují/hlasují **zvlášť (§ 125 odst. 2 ZOK)** – i přes zákonnou dikci, že rozhodují společně

##### Statutární orgán (§ 125 odst. 1 ZOK)

* **každý komplementář** splňující podmínky členství v orgánu – působnost v **obchodním vedení a zastupování společnosti**

# 46. SPOLEČNOST S RUČENÍM OMEZENÝM (ZÁKLADNÍ CHARAKTERISTIKA, ZALOŽENÍ A VZNIK, ORGANISAČNÍ STRUKTURA)

## ZÁKLADNÍ CHARAKTERISTIKA

* **definice (§ 132 odst. 1 ZOK):** společnost, za jejíž dluhy ručí společníci společně a nerozdílně do **výše, v jaké nesplnili vkladovou povinnost** podle **stavu zapsaného v OR** v **době**, kdy byli věřitelem **vyzváni k plnění**
* SRO je smíšenou formou OK kombinující prvky kapitálové a osobní společnosti
  + **Kapitálová povaha:** vkladová povinnost, povinnost vytvářet ZK, omezené ručení společníků, princip majority při rozhodování ve VH, cizorodost (členy volených orgánů jsou i osoby odlišné od společníků)
    - odlišnosti od AS jako čisté formy kapitálové společnosti – není povinnost emitovat cenné papíry, jednodušší organizační struktura
  + **Osobní povaha:** osobní ručení za dluhy společnosti, omezená převoditelnost na třetí osoby
    - Odlišnosti od VOS jako čisté formy osobní společnosti – zákonné ručení za dluhy omezené, smrt/zánik společníka není důvodem ke zrušení společnosti
* **právní povaha** 
  + **PO s právní osobností** (nositelkou PaP vůči třetím osobám, aktivní a pasivní legitimace, majetková autonomie)
  + **zapisuje se do OR** –má **vždy** postavení podnikatele (i když nepodniká, nebo nemá oprávnění) – uplatní se **právní fikce** dle § 421 odst 1 ZOK
* **účel založení**
  + sdružení osob ke společnému podnikání nebo k veřejně prospěšnému účelu
  + **jakýkoliv nezakázaný účel**, ziskový i neziskový (charitativní, sportovní, kulturní, politický, náboženský)

## ZALOŽENÍ A VZNIK

* odlišení založení SRO a vzniku SRO
  + založení – vznikají závazky mezi společníky navzájem a mezi společníky a prvními jednateli, příp. prvními členy jiných orgánů, SRO jako takové **ještě neexistuje** (nemá právní osobnost)
  + vznik SRO – až zápisem se stává subjektem práva
    - nabytí právní osobnost (tj. způsobilost k PaP), svéprávnosti (tj. způsobilost právně relevantně jednat) a majetkové samostatnosti
* udělení plné moci k založení SRO je právním jednáním týkající se založení OK ve smyslu § 6 ZOK
  + vyžaduje písemnou formu s úředně ověřenými podpisy
* **zakladatelé**
  + založení jednou nebo více osobami, FO i PO, tuzemskými i zahraničními
  + zakladatele nemusí splňovat žádné zvláštní nároky, ledaže zvláštní zákony stanoví jinak
* **zakladatelské právní jednání (§ 8 ZOK ve spojení s § 776 ZOK)**
  + **společenská smlouva** (více zakladatelů), nebo **zakladatelská listina** (jediný zakladatel)
  + ve formě veřejné listiny, tedy **notářského zápisu** (§ 8 odst. 2 ZOK) a formě písemné (§ 123 odst. 2 NOZ)
* **obligatorní náležitosti společenské smlouvy**
  + obecné požadavky dle NOZ (§ 123 odst. 1 NOZ):
    - **(1) název (§ 132 ve spojení s § 423 an. NOZ)** – neboli obchodní firma je nezaměnitelná, neklamavá, v souladu s dobrými mravy a veřejným pořádkem. Název musí obsahovat dodatek „společnost s ručením omezeným“ anebo zkratku „spol. s r.o.“ nebo „s.r.o.“ (§ 132 ZOK)
      * **obchodní firma** nezbytná pro individualizaci a odlišení od jiných osob – zápisuje se do OR (zápis má konstitutivní charakter)
      * právo priority – firma může být zapsána **ihned** po založení – samotná společnost musí být zapsána do 1 měsíce od zápisu firmy
    - **(2) sídlo (§ 136 ve spojení s § 429 ZOK)** – ve společenské smlouvě může být sídlo určené jen názvem obce, v OR musí být zapsána plná adresa
      * tuzemská společnost musí mít sídlo na území ČR – důležité např. pro doručování písemností společnosti nebo pro určení místní příslušnosti soudů
    - **(3) předmět činnosti**
    - **(4) SO** – jak se vytváří SO
    - **(5) určení prvních členů SO** – údaj o počtu jednatelů (prvních i následných) musí být určen přesnou číslovkou–nepřípustné je určení např. rozpětím (1 až 9) (srov. rozhodnutí NS sp. zn. 29 Cdo 5347/2014)
  + specifické požadavky dle ZOK (§ 146 ZOK):
    - **(6) výše ZK a vkladová povinnost a lhůta pro její splnění**
    - **(7) určení správce vkladů**
    - **(8) identifikace nepeněžitého vkladu**
    - **(9) vymezení druhů podílů**
    - **(10) přesná identifikace společníků (jméno, bydliště či sídlo)**
  + sankcí za absenci některé z obligatorních náležitostí je **absolutní neplatnost** – rozpor se zákonem a zřejmé narušení veřejného pořádku (§ 588 NOZ)
  + soud prohlásí společnost po vzniku za **neplatnou**, nemá-li společenská smlouva náležitosti nezbytnou pro právní exsistenci (§ 129 odst. 1 písm. b) ZOK ve spojení s § 92 odst. 2 ZOK)
* **fakultativní náležitosti společenské smlouvy**
  + nepeněžitý vklad, předkupní právo společníků k ostatním podílům, příplatková povinnost, zřízení DR aj.
* **postup po založení společnosti**
  + povinnost společníků splnit ve stanoveném rozsahu vkladovou povinnost, získání právního titulu k sídlu společnosti, obstarání podnikatelských oprávnění
* **Vklady a ZK**
  + zákonná **minimální výše ZK** stanovena nepřímo podle počtu podílů, resp. vkladů **– 1 Kč na každý podíl**
    - jinak řečeno v poměrech SRO **není stanoven minimální ZK**, ale toliko **minimální vklad** (!)
    - *př. SRO má 3 společníky a všichni dohromady mají 6 podílů, tudíž ZK činí 6 Kč*
  + předmětem vkladu mohou být peníze nebo jiná penězi ocenitelná věc s výjimkou práce nebo služeb (§ 15 ZOK)
    - **peněžité vklady** – splácení před vznikem společnosti na zvláštní účet u banky nebo družstevní záložny
      * před vznikem musí být splaceno celé vkladové ážio a 30 % z každého peněžitého vkladu (§ 148 ZOK) – výjimka pro jednočlennou SRO
    - **nepěžité vklady** – před vznikem **musí** být vnesen celý nepeněžitý vklad (§ 23 odst. 2 ZOK)
      * nepeněžitý vklad **musí** být oceněn znalcem nebo podobným způsobem (§ 143 odst. 4 ZOK)
      * nenabude-li společnost vlastnictví k nepeněžitému vkladu anebo hodnota vkladu je nižší – povinnost doplatit rozdíl v penězích (§ 25 odst. 1 ZOK)
  + **vkladová povinnost** –lhůtu pro splacení stanoví společenská smlouva, **nejpozději do 5 let** od vzniku (§ 150 ZOK)
* **zápis do OR**
  + zápisem do OR vzniká SRO – konstitutivní zápis
  + návrh se podává k příslušnému rejstříkovému soudu na předepsaném **formuláři s úředně ověřenými podpisy** jednatelů a přiloženými potřebnými dokumenty, a to **všemi zakladateli** (§ 46 odst. 2 ZVR)
  + povinnost **podání návrhu bez zbytečného odkladu** po splnění všech předpokladů pro zápis
    - po uplynutí 15 dnů je k tomu oprávněn kterýkoli zakladatel
  + není-li podán **do 6 měsíců** od uzavření společenské smlouvy, dochází ke zrušení smlouvy (§ 9 ZOK)
* **změna společenské smlouvy**
  + (1) dohodou o změně společenské smlouvy všech společníků
  + (2) rozhodnutím VH – **pokud tak stanoví společenská smlouva**, kvalifikovanou 2/3 většinou hlasů všech společníků (§ 171 odst. 1 ZOK)
    - zasahuje-li rozhodnutím se do postavení společníků, vyžaduje se souhlas všech dotčených (§ 171 ZOK)
  + (3) na základě jiné právní skutečnosti – př. při převodu podílu
  + Po změně SO má povinnost vyhotovit úplné znění společenské smlouvy a uložit jej do SL

## ORGANISAČNÍ STRUKTURA

### Valná hromada

* NO společnosti – kolektivní orgán složený ze všech společníků
* Trvalý a obligatorní orgán společnosti, kde společníci vykonávají svá základní práva plynoucí z účasti

#### Působnost (§ 190 ZOK)

* Pouze vnitřní působnost
  + **(1) Zákonná**
  + **(2) Vyplývající ze společenské smlouvy** 
    - Rozšíření působnosti – mezí je zákaz zásahu do obchodního vedení (§ 195 ZOK) a do kontrolní činnosti
    - Zúžení působnosti – svěření volby a odvolání jednatele do působnosti DR
* Možnost **přisvojení** rozhodování o věcech nesvěřených zákonem či společenskou smlouvou – velký rozdíl od VH AS
  + **podmínky:** **(1)** otázka náleží do působnosti jiného orgánu a **(2)** zákaz udělování pokynů v oblasti obchodního vedení či kontrolní činnosti
* **Rozdělení:**
  + **(1) pravidelné otázky**
    - hospodářské otázky (př. schvalování účetní závěrky)
    - personální otázky (př. odvolání a jmenování jednatelů)
  + **(2) základní otázky společnosti**
    - existenční otázky či otázky základního uspořádání společnosti (př. změna společenské smlouvy, zvýšení či snížení ZK)
    - otázky významné majetkové disposice (např. převod nebo zastavení obchodního závodu)
    - jiné případy (př. rozhodování o vyloučení společníka)

#### Rozhodování

* **VH rozhoduje zásadně ve sboru** 
  + **horizontální delegaci nelze aplikovat (§ 156 NOZ) jako u SO** – VH je platformou pro uplatnění **základních** práv společníků (tj. právo podílet se na řízení a kontrole společnosti)
* **majoritní princip** – pro posouzení usnášeníschopnosti a nutného minima pro přijetí usnesení
  + obecná úprava pro usnášeníschopnost kolektivního orgánu – **účast většiny členů** (§ 156 odst. 1 věta druhá NOZ)
  + v poměrech SRO pro usnášeníschopnost podstatný **počet hlasů** – VH je usnášeníschopná, jsou-li přítomni společníci mající alespoň polovinu všech hlasů (§ 169 odst. 1 ZOK)
    - kvórum lze modifikovat (př. jiný počet hlasů pro usnášeníschopnost, účast společníků s určitým druhem podílů, nulové kvórum)
* **přijetí usnesení**
  + **mlčí-li společenská smlouva, má každý společník jeden hlas na jednu korunu vkladu (§ 169 odst. 2 ZOK)**
  + Okruh otázek:
    - **(1) běžné otázky** – prostá většina hlasů **přítomných** společníků (§ 170 ZOK)
    - **(2) významné otázky** – kvalifikovaná většina **všech** společníků (př. zvýšení ZK potřeba 2/3 všech hlasů)
      * **jednostranně kogentní pravidlo** – společenská smlouva může výši hlasů pro přijetí usnesení zvýšit, nikoli snížit (!)
    - **(3) zvlášť významné otázky** – nutná **jednomyslnost** (např. změna společenské smlouvy zasahující do práv a povinností společníků – tzv. ochrana proti následné změně postavení)
      * Obecné pravidlo pro změnu společenské smlouvy (§ 147) – **společenská smlouva může být měněna dohodou všech společníků**
      * Stanoví-li to společenská smlouva o změně může rozhodnout i VH – pokud však VH rozhodne o změně, aniž to je zakotveno ve společenské smlouvě, **usnesení je zdánlivé**
* **sistace hlasovacích práv**
  + zákaz výkonu hlasovacích práv (§ 173 odst. 1 ZOK)
  + samotná sistace nevylučuje právo společníka z účasti na jednání VH – **nelze nepřipustit** společníka na jednání VH
* **podmínka osvědčení notářským zápisem** – změna společenské smlouvy nebo rozhodnutí, v jehož důsledku se mění společenská smlouva (§ 172 odst. 1 ZOK)

#### Způsoby rozhodování (§ 156 odst. 1 NOZ)

* **(1) během zasedání (prezenční VH)**
  + za přítomnosti (tj. osobní účast, popř. zástupce) nebo jiné účasti (tj. využití technických prostředků dle § 167 odst. 2 ZOK)
  + **účast na VH s využitím technických prostředků**
    - možné podoby „jiné účasti“:
      * prostřednictvím videokonference či služeb telekomunikačních operátorů
      * **mlčí-li společenská smlouva, fyzická přítomnost je obligatorní formou účasti na jednání VH**
    - podmínky „jiné účasti“:
      * (1) zakotvení ve společenské smlouvě či na základě rozhodnutí jednatelů (ad hoc nebo další jednání VH)
      * (2) možnost ověření totožnosti společníka a určení podílů
    - Osvědčuje-li notář rozhodnutí, musí ověřit, zda využití technických prostředků umožňuje identifikaci
  + **korespondenční hlasování (§ 167 odst. 4 ZOK)** – též jako jiná účast společníka
    - odevzdání hlasů písemně, a to **před** jednáním VH
    - **podmínky: (1)** společenská smlouva připouští a **(2)** vyhovuje podmínkám určeným společenskou smlouvou nebo rozhodnutím jednatelů
    - Hlasování je **právní jednání** společníka
      * **Hlasy odevzdané písemně musí splňovat požadavky na písemnou formu právního jednání**
        + Fyzicky – úředně ověřený podpis (§ 562 odst. 1 NOZ)
        + Elektronicky – zaručený elektronický podpis (§ 562 odst. 1 věta třetí NOZ)
    - nutné odlišit od:
      * dodatečného hlasování (§ 174 ZOK) – odevzdání hlasů **po** jednání VH
      * hlasování per rollam – hlasování, **aniž** se koná jednání VH
* **(2) mimo zasedání (per rollam)**
  + **rozhodnutí přijaté per rollam je rozhodnutím VH** **mimo jednání (zasedání) orgánu** – jednání se **vůbec nekoná(!)**
  + možnost přijímat rozhodnutí per rollam, ledaže to společenská smlouva nevyloučí (§ 175 odst. 1 ZOK)
  + základ pro usnášeníschopnost je celkový počet **všech** hlasů – neboť se jednání VH nekoná
  + **forma rozhodování per rollam**
    - forma písemná (§ 175 odst. 1 ZOK)
    - forma s využitím technických prostředků – zakotveno ve společenské smlouvě
  + **průběh rozhodování per rollam**
    - (1) zaslání návrhu rozhodnutí společníkům na adresu uvedenou v seznamu společníků svolatelem
      * Lze společenskou určit i jinak – emailem či osobně (nutný doklad o doručení)
      * **Náležitosti návrhu (§ 175 odst. 2 ZOK)**
        + (a) Text navrhovaného usnesení
        + (b) Lhůta pro vyjádření ze strany společníků – není-li určena, platí 15 dnů
        + (c) **Připojení** podkladů potřebných pro přijetí usnesení
    - (2) doručení souhlasu s návrhem ve stanovené lhůtě a svolateli (pouza ta osoba, která rozeslala návrh usnesení k přijetí)
      * Uplynutím lhůty nastává **nevyvratitelná domněnka** **o nesouhlasu s návrhem usnesení**
      * Jedná se lhůtu hmotněprávní a prekluzivní (§ 176 odst. 1 ZOK)
      * Není zde možnost se zdržet hlasování, resp. vyjádření se k návrhu
      * **Vyjádření k usnesení návrhu musí být písemné s úředně ověřenými podpisy**
    - (3) svolatel má povinnost oznámit:
      * **výsledek hlasování** (zda bylo přijato, znění usnesení a jakou většinou)
      * **den přijetí rozhodutí** (den doručení hlasů posledního společníka, popř. den následující po dni marného uplynutí lhůty pro vyjádření)
  + **per rollam rozhodování a povinnost notářského zápisu** – usnesení VH o změně obsahu společenské smlouvy lze per rollam přijmout pouze tak, že hlasy (vyjádření) společníků budou mít formu notářského zápisu

#### Zasedání valné hromady

* dělení jednání (zasedání) VH – **řádná** (na základě pravidelnosti konání) ✘**mimořádná**
* alespoň jednou za rok – 6 měsíců od skončení uplynulého účetního období (§ 181 odst. 2 ZOK)
* Společenská smlouva může určit častější svolání VH a okruh otázek na jednotlivých VH
* Povinnost jednatelů svolat VH – důvody:
  + **(1) zájmy společnosti to vyžadují** – DR může svolat VH, vyžadují-li to zájmy společnosti a jednatelé jsou nečinní
  + **(2) na žádost kvalifikovaného společníka (§ 187 odst. 1 ZOK)**

#### Svolání valné hromady

* Písemná pozvánka (§ 184 ZOK) nejméně 15 dní přede dnem jejího konání
  + jedná se o **právní jednání za společnost** – prosadí obecný požadavek podpisu (§ 561 odst. 1 NOZ)
    - Pouhá absence podpisu svolatele nezakládá vadu k vyslovení neplatnost usnesení VH
  + Lex specialis § 181 odst. 1 ZOK – bez ohledu na zápis v OR týkající se jednání za společnosti více jednateli
    - svolat VH může i pouze jediný jednatel
  + **V poslední den (15. den) lhůty pozvánka musí být doručena společníkům na jejich adrese uvedené v seznamu společníků**
    - *Rozhodnutí NS 29 Cdo 590/2009: „Teleologickým a logickým výkladem … lze dovodit, že povinností společnosti je učinit vše, co po ní lze spravedlivě požadovat, aby se pozvánka na valnou hromadu ve lhůtě 129 odst. 1 obch. zák. [15 dnů] dostala do* ***sféry dispozice společníka.****“*
  + K povinnosti zveřejnění pozvánky na internetových stránkách – SRO nemusí zveřejňovat **pozvánku** (rozdíl od AS)
* **Náležitosti pozvánky:**
  + (1) Návrh na usnesení VH
  + (2) Doba a místo jednání VH
    - **nesmí nepřiměřeně omezovat právo společníka se účastnit VH** (př. svolání v 6:00 na Sněžce)
      * i zúčasnivší společník VH (jehož pozvánka obsahovala zcela nevhodné datum, čas a místo konání), se může dovolávat neplatnosti usnesení VH
    - Pořizuje-li se notářský zápis je nutné svolat VH v ČR (př. SRO se zahraničím a tuzemským společníkem)
    - *Rozhodnutí NS sp. zn. 29 Cdo 66/2011: „Místo, den a hodina konání valné hromady společnosti s ručením omezeným musí být určeny tak, aby neomezovaly možnost účasti společníků na valné hromadě.“*
* **Funkce pozvánky na VH:** 
  + (1) zajištění informace o místě a čase konání VH
  + (2) řádná příprava společníka na jednání VH
* **Nelze projednat nic, co by nebylo uvedeno v pozvánce, pokud s tím všichni společníci (nikoli jen nepřítomní) nesouhlasí**
* Lze se vzdát práva na včasné a řádné svolání řádné VH – zejm. jednatel zvlášť hrubým způsobem porušuje své povinnosti

#### Průběh valné hromady

* (1) předseda VH – řízení jednání
* (2) zapisovatel – zápis jednání osvědčený notářským zápisem společně s listinou přítomných
* Samotný průběh – stanoven společenskou smlouvou nebo jednacím řádem
  + (i) Předložení návrhu usnesení
  + (ii) Rozprava
  + (iii) Hlasování
  + (iv) Vyhlašování výsledků hlasování

#### Neplatnost usnesení valné hromady (§ 191 ZOK)

* Presumpce platnosti – platné, dokud soud nevysloví jeho neplatnosti (§ 191 ZOK)
* **Funkce:** 
  + **(1)** ochrana stability vnitřních poměrů a omezení zásahů do stability
  + **(2)** ochrana společnosti a společníků před vadným rozhodnutím VH
* **Důvody pro vyslovení neplatnosti:** 
  + Rozpor se zákonem, společenskou smlouvou nebo zakladatelskou listinou nebo rozpor s dobrými mravy
* **Důvod a podmínky pro nevyslovení neplatnosti (§ 260 NOZ)**
  + **(1)** závažné právní následky
  + **(2)** zájem společnosti hodný právní ochrany pro nevyslovení neplatnosti
  + **(3)** zásah do práv třetích osob nabytých v dobré víře
* **podmínky pro podání návrhu:**
  + **(1)** lhůta pro podání návrhu na vyslovení neplatnosti – prekluzivní
    - **subjektivní lhůta** – do 3 měsíců ode dne, kdy se navrhovatel dozvěděl, resp. mohl dozvědět
    - **objektivní lhůta** – do 1 roku od přijetí rozhodnutí
  + **(2)** podání protestu (§ 192 ZOK)
    - Nemusí podat sám navrhovatel – stačí, že jej podá kdokoli z osob účastnících se VH
    - V zákonem daných případech i bez učinění protestu
* **aktivní legitimace** – taxativní výčet (společník, jednatel, člen DR, likvidátor)

#### Zdánlivost usnesení valné hromady

* Usnesení, o němž platí fikce nepřijetí (§ 45 odst. 1 ZOK) – ochrana před zjevnou a podstatnou nezákonností, **proto je právně irrelevantní a nemá žádné právní účinky**
* Zákonem dané případy:
  + (1) změna společenské smlouvy způsobem rozporující kogentním ustanovením zákona
  + (2) usnesení o otázkách mimo působnost VH – i rozhodnutí o přijetí účetní závěrky **po** uplynutí 6měsíční lhůty
  + (3) obsah usnesení je neurčitý, nesrozumitelný či zavazuje k nemožnému

#### Jednočlenná společnost

* Z povahy věci nelze konat VH– jediný společník vykonává působnost VH (§ 12 odst. 1 ZOK)
* Mluvíme o **rozhodnutí jediného společníka** – jako usnesení má povahu právního jednání
* Jediným rozdílem oproti usnesení – okamžik účinnosti vůči společnosti
  + Usnesení platí vůči všem bez ohledu na vědomí o přijetí
  + Rozhodnutí je účinné **až okamžikem, kdy rozhodnutí společnosti dojde (platí teorie dojití)**
* **V důsledku uvolnění podílu bude, kdy zbylý společník se „stane“ jediným společníkem, třeba na rozhodnutí NO pohlížet jako na rozhodnutí jediného společníka v působnosti VH**
  + Neplatí za situace, kdy VH společnosti s více společníky zúčastní pouze jeden společník – jedná se o přijetí usnesení na VH, nikoli jako rozhodnutí jediného společníka

### Statutární orgán (jednatelé)

* SO SRO je jednatele (§ 194 odst. 1 ZOK) – výkonný orgán s **neomezeným jednatelským oprávněním** (§ 163 a § 164 ZOK)
* **vnitřní působnost**
  + **(1) obchodní vedení** – řízení společnosti spočívající v běžné správě obchodního závodu, rozhodování o každodenním provozu (day-to-day business)
  + **(2) rozhodování o záležitostech spojených s fungováním společnosti** (svolávání VH, plnění informační povinnosti)
  + **(3) zbytková působnost SO** – strategické řízení – může být svěřeno VH společenskou smlouvou nebo VH atrahuje věc spadající do působnosti jiného orgánu (§ 190 odst. 3 ZOK)
* **vnější působnost** 
  + **generální zástupčí oprávnění** – oprávnění jednat za společnost ve všech věcech (záležitostech)
  + **neomezené a vůči třetím osobám neomezitelné** – omezení společenskou smlouvou nebo vnitřním předpisem **nemá** účinky vůči třetím osobám (srov. § 47 ZOK)
  + zákonné omezení:
    - (1) k právnímu jednání je ze zákona třeba souhlasu VH (§ 48 ZOK) – relativní neplatnost
    - (2) společnost je v likvidaci – zákonné zúžení rozsah jednatelského jednání (§ 188 NOZ)
    - (3) porušení pravidel pro střet zájmů (§ 54 a nás. ZOK ve spojení s § 437 NOZ) – relativní neplatnost
    - (4) zneužití postavení SO ke škodě společnosti s vědomím třetí osoby – absolutní/relativní neplatnost
* **způsob zastoupení** 
  + není-li uvedeno jinak, jedná za společnost každý jednatel **samostatně** (§ 164 NOZ)
  + způsob zastoupení lze společenskou smlouvou modifikovat:
    - (1) zavedením **tzv. pravidla čtyř očí** – za společnost všech věcech jednají 2 jednatelé **společně**
    - (2) zavedením konkrétní výše – př. jednatel může jednat samostatně pouze do 10.000 Kč
  + **nutné rozlišit od rozsahu zástupčího oprávnění** – rozsah směřuje k **okruhu otázek**, o kterých může jednatel rozhodovat
* **jednatelé jako kolektivní orgán** 
  + více jednatelů tvoří kolektivní orgán, určí-li to společenská smlouva – jinak více jednatelů tvoří individuální orgán
    - platí však, že rozhodování o obchodním vedení **vyžaduje** kolektivní rozhodování (§ 195 odst. 1 věta druhá ZOK) – rozhodování není tak formalizováno (např. není požadavek zápisu z jednání)

### Kontrolní orgán (dozorčí rada a výbor pro audit)

##### Dozorčí rada

* fakultativní orgán – povinnost zřídit DR vzniká jen v případech stanovených zvláštními zákony (př. obchodování s cennými papíry, organizování regulovaného trhu, účast na přeshraniční přeměně)
* dispozitivní vymezení působnosti – subsidiární použijí úpravy DR AS (§ 446 an. ZOK)
* **působnost:**
  + **předběžná:** kontrola činnosti jednatelů, účetních závěrek, udělení souhlasu ve věcech řízení společnosti (§ 49 ZOK)
  + **následná:** povinnost svolat VH, vyžaduje-li to zájem společnosti (§ 158 ZOK), zastupování společnosti ve sporech proti jednatelům (§ 159 ZOK)

##### Výbor pro audit

* povinnost subjektů veřejného zájmu zřídit výbor (mj. subjekty s investičními cennými papíry na evropském regulovaném trhu) – v poměrech SRO se jedná o vydávání dluhopisů
* **působnost:** sledování postupu sestavování účetních závěrek a procesu povinného auditu, doporučení osoby auditora, hodnocení vnitřní kontroly společnosti, interního auditu a řízení rizik

### Postavení členů volených orgánů

* **Obecně:** členem voleného orgánu může být FO nebo PO, nestanoví-li společenská smlouva jinak
  + člen orgánu PO – povinnost zmocnit PO k výkonu funkce, popř. se jedná o člena SO PO
* **Smlouva o výkonu funkce** – písemná forma se souhlasem VH (popř. DR) – součástí jsou obvykle podmínky odměňování
* **Požadavky na kvalitu výkonu funkce** 
  + **Péče řádného hospodáře (viz B40)**: povinnost loajality jako součást péče řádného hospodáře
  + **Pravidlo podnikatelského úsudku (viz B40):** nemají nést podnikatelská rizika při dodržení postupu při rozhodování
  + **Vertikální delegace (viz B40)**: aplikuje se pravidlo „3V“
  + **Zákaz konkurence (viz B40)**: projev povinnosti loajality spočívající v zákazu činnost konkurující společnosti
  + **Osobní výkon (§ 159 odst. 2 ZOK)**
* **Důsledky porušení povinností při výkonu funkce (viz B40)**

#### Vznik funkce **(B40)**:

##### Vznik a volba VH (§ 190 odst. 2 písm. c) ZOK)

* Funkce jednatelů a členů DR zásadně vzniká volbou VH
  + Při uvolnění funkce jednatele – povinnost do **1 měsíce** zvolit nového jednatele
  + První členové orgánů určeni společenskou smlouvou – povinnost mít při vzniku vytvořené orgány pro fungování společnosti
    - založení OK se ujímají funkce – podávají návrh na zápis společnosti do OR
* Společenská smlouva může svěřit do působnosti DR volbu a odvolání jednatelů

##### Kooptace (§ 194 odst. 2 ZOK ve spojení s § 444 odst. 1 ZOK)

* Spočívá ve jmenování člena orgánu přímo orgánem, jehož členem se má stát
* Jednatelé nebo DR jsou oprávněni sami jmenovat náhradního člena příslušného orgánu
* **pouze u kolektivních orgánů** – u jednatelů tvořící kolektivní orgán – podmínky:
  + **(1)** zakotvení ve společenské smlouvě
  + **(2)** v době mezi zánikem členství a konání nejbližšího zasedání orgánu, do jehož působnosti náleží volba člena
  + **(3)** v době rozhodnutí o kooptaci daný orgán obsazen nejméně z jedné poloviny

1. **Volba náhradních členů (§ 194 odst. 2 ZOK ve spojení s § 444 odst. 1 ZOK)**

* Zákon připouští, aby společenská smlouva upravovala volbu náhradních jednatelů – vznik funkce až v okamžiku uvolnění funkce jednatele
* Tzv. odkládácí podmínka volby do funkce jednatele – volba jednatele s odloženou účinností
* Společenská smlouva musí stanovit, v jakém pořadí se náhradní jednatelé ujímají uvolněné funkce

1. **Jmenování soudcem**

* Jednatelé nebo DR nemají dostatečný počet členů k vykonávání funkce
* Pouze na návrh toho, kdo osvědčí právní zájem (př. společník, věřitel)
* Nutný souhlas jmenované osoby

#### Zánik funkce **(B40)**:

##### Zánik funkce uplynutím doby

* Není nutné stanovení funkčního období – zákon takový požadavek **neukládá** (na rozdíl od AS)
* Mlčí-li společenská smlouva – funkční období výkonu funkce je na **dobu neurčitou**

##### Odvolání

* Odvolává zásadně volící orgán
* lze odvolat s okamžitými účinky bez odůvodnění – společenská smlouva může stanovit jinak (§ 45 odst. 4 ZOK)
* **omezení při kumulativním hlasování** – počet hlasů, jimiž společník disponuje na VH, se vynásobí počtem volených míst členů orgánu společnosti
* je-li odvolaný člen zároveň společníkem – **nutné uvést důvod**

##### Soudní rozhodnutí o diskvalifikaci – právní mocí rohodnutí soudu o vyloučení z funkce

##### Odstoupení – nesmí učinit v době, která je pro společnost nevhodná

##### Zánik způsobilosti být členem orgánu – v okamžiku ztráty způsobilosti být členem voleného orgánu – okamžitý zánik funkce

##### Volba nového člena – již samotnou volbou nového člena zaniká funkce původního člena – není třeba výslovně odvolat původního člena

##### Ostatní případy – smrt, zánik PO, neslučitelnost s funkcí

# 47. SPOLEČNOST S RUČENÍM OMEZENÝM (PODÍL A POSTAVENÍ SPOLEČNÍKA)

# PODÍL

### Obecně

* **Definice (srov. § 31 ZOK)**: **míru účasti společníka** SRO a **soubor PaP** z této účasti plynoucí
* **Charakteristika:** věc v právním smyslu, věcí movitou nehmotnou
  + Podíl je předmětem vlastnictví společníka a uplatňují se na ně ustanovení o věcných právech (vydržení, darování)
  + Nelze jej chápat jako spoluvlastnictví k majetku společnosti – majetek společnosti oddělen od majetku společníka (tzv. majetková autonomie)
* **Výše podílu**
  + velikost podílu společníka se určuje podle **poměru jeho vkladu připadající k výši ZK**
  + PaP spojená s jednotlivými podíly mohou být společenskou smlouvou modifikována odlišně od výše na ně vázaných vkladů
* **druhy podílů (viz B37)**
  + **§ 135 ZOK:**
    - *„Společenská smlouva může připustit vznik různých druhů podílů.“*
      * druhy podílů musí být pojmenovány, musí být určena PaP s nimi spojená (§ 146 odst. 1 ZOK)
    - *„Podíly, se kterými jsou spojena stejná práva a povinnosti, tvoří jeden druh.“*
    - *„Podíl, se kterým nejsou spojena žádná zvláštní práva a povinnosti, je podíl základní.“*
  + **princip jednoty podílu** – mlčí-li společenská smlouva, společník může mít pouze jeden podíl (§ 32 ZOK) – nově nabytý podíl sroste se stávajícím
  + **princip plurality podílu** – společenská smlouva předpovídá existenci více druhů podílů – tím i vlastnictví více (různých) podílů – nově nabytý podíl **nesrůstá** s dosavadním podílem

### Kmenový list (§ 137 ZOK)

* podíl může být vtělen do kmenového listu – **listinného zastupitelného cenného papíru na řad** **(nelze vydat zaknihovanný cenný papír)**
  + do OR je nutné pouze zapsat údaj o vydání kmenového listu na konkrétní podíl – zbytečný je zápis o nevydání
  + při zápisu nutné vedle společenské smlouvy dodat i doklad o vydání kmenových listů (př. čestné prohlášení SO)
* **podmínky pro vydání:**
  + (1) společenská smlouva připouští
  + (2) volná převoditelnost
* Společenská smlova musí připustit vlastnictví více podílů – kmenový listy stejně jako akcie založeny na principu plurality
* **Převod kmenového listu** – titul (smlouva) a modus (rubopis a předání/tradice)
  + Rubopis musí jednoznačně identifikovat nabyvatele – **blankoindosament je nepřípustný** (§ 210 odst. 2 ZOK)
  + **Účinky převodu:**
    - (1) mezi smluvními stranami (inter partes) – účinná smlouva a předání s jednoznačným rubopisem
    - (2) vůči společnosti – oznámení změny osoby a předložení kmenového listu (§ 210 odst. 2 ZOK)
  + **Kmenový list lze vydat pouze jako volně převoditelný** (§ 137 odst. 2 ZOK)
* **Zastavení kmenového listu** 
  + Titul – smlouva v ústní/konkludentní formě
    - Zástava je představována materializovaným podílem v podobě kmenového listu
  + Modus – opatření zástavního rubopisu a předání zástavnímu věřiteli (§ 1328 NOZ)
  + Společenská smlouva **nemůže** vyloučit zastavení
    - Dle § 32 odst. 3 ZOK zástavní právo vzniká za podmínek převodu – kmenový list je vždy volně převoditelný, proto vyloučení/omezení je nepřípustné
    - § 1320 odst. 1 in fine dopadá pouze na nevtělené podíly (!)
  + zástava se do OR nezapisuje – toto nelze ani ujednat

### Disposice s podílem

* **přechod podílu** **(§ 211 ZOK)**
  + podíl je **předmětem dědění**, ledaže to společenská smlouva vyloučí (§ 42 odst. 1 věta první ZOK)
    - relevantní právní událostí (smrtí původního společníka) může podíl být ve spoluvlastnictví
  + **práva dědiců: (1)** právo na vypořádací podíl a **(2)** právo na zrušení účasti dědice ve společnosti soudem
  + jiný právní nástupce společníka PO **nemá** právo na domáhat se zrušení své účasti
* **převod podílu (viz B37)**
  + forma smlouvy o převodu podílu – **písemná smlouva** **s úředně ověřenými podpisy (§ 209 ZOK)**
  + převodce ručí společnosti za dluhy, které byly s podílem na nabyvatele převedeny (např. nesplněný vklad)
  + převoditelnost **může** být omezena nebo vyloučena (§ 207 a § 208 ZOK)
  + účinky uzavření smlouvy ve vztahu k:
    - (1) smluvním stranám – translační účinky smlouvy – uzavřením smlouvy dochází ke změně vlastníka podílu (inter partes)
    - (2) společnosti – **samotným uzavřením smlouvy nevzniká účast nabyvatele ve společnosti (!)** – převod podílu je účinný až doručením účinné smlouvy (§ 209 odst. 2 ZOK)
    - (3) třetím osobám – oznámením
* **zastavení podílu** 
  + nauka u titulu a modu
    - titul (smlouva) – forma smlouvy v závislosti, zda se jedná o podíl vtělený či nevtělený
    - modus – v závislosti, zda se jedná o podíl vtělený a nevtělený
  + podíl lze **zastavit**, je-li volně převoditelný
  + **zastavení nevtěleného podílu** 
    - titul – písemná smlouva s úředně ověřenými podpisy (§ 1314 odst. 1 NOZ ve spojení s § 32 odst. 3 ZOK)
      * zastavit podíl lze pouze podmínek při převodu podílu
    - modus – zápisem do OR – zápis je konstitutivní (§ 48 odst. 1 písm. f) ZVR)
      * **vzniká až zápisem do OR** (§ 1322 odst. 1 ZOK) – zápisem do rejstříku zástav právo nevzniká (!)
      * *rozhodnutí VS v Praze sp. zn. 14 Cmo 354/2014: „Zástavní právo k podílu v korporaci, který není představován cenným papírem či zaknihovaným cenným papírem,* ***vzniká zápisem do veřejného rejstříku, v němž je korporace zapsána****;* ***jiný způsob*** *vzniku zástavního práva* ***nelze sjednat****.“*
    - Aktivní legitimace k podání návrhu na zápis (§ 11 ZVR)
      * (1) společnost
      * (2) zástavní věřitel
      * (3) zástavce (zástavní dlužník)
    - Zastavení podílu může být omezeno/vyloučeno (§ 1320 odst. 1 ZOK in fine)
  + **Zastavení vtěleného podílu (viz kmenový list)**
* **Zákaz zatížení/zcizení podílu**
  + Normativní – zákaz obsažen ve společenské smlouvě
    - Negative pledge (§ 1309 odst. 2 NOZ) – míří ke konkrétnímu podílu
  + Individuální – zákaz obsažen mimo společenskou smlouvu
  + Věcněprávní charakter zákazu zatížení/zcizení nabude až zápisem do OR – pouze na dobu určitou
* **Podíl a jednočlenná společnost** – k ujednáním omezující/vylučující převod, přechod nebo zastavení se nepřihlíží (§ 14 ZOK)

### Podíl a spoluvlastnictví

* podíl jako věc v právním smyslu může být předmětem spoluvlastnictví
* spoluvlastníci mají postavení společného (jediného) společníka a vůči společnosti podíl spravuje **správce společné věci** (§ 32 odst. 4 ZOK)
  + do OR se však zapisují všichni spoluvlastníci, nikoliv správce
  + správce má postavení příkazníka – volen a odvoláván společníky (§ 1134 an. NOZ)
* k převodu spoluvlastnického podílu na podílu ve společnosti na třetí osobu je třeba souhlas VH (§ 208 odst. 1 ZOK) – důsledkem převodu dochází ke změně stran společenské smlouvy
  + *rozhodnutí NS sp. zn. 29 Cdo 3581/2010: „Smlouvou o zřízení spoluvlastnictví k obchodnímu podílu do společnosti vstupuje další osoba a stává se účastníkem společenské smlouvy. Osoba, nabývající „spoluvlastnický“ podíl na obchodním podílu, se stává účastníkem společenské smlouvy a musí výslovně prohlásit, že k ní přistupuje.“*

### Podíl a společné jmění manželů

* **Starý právní režim:**
  + Nabude-li jeden z manželů podíl, nezakládá toto nabytí účast druhého manžela – nicméně samotný podíl patří do společného jmění manželů (srov. rozhodnutí NS sp. zn. 22 Cdo 700/2004)
* **Nový právní režim:**
  + **§ 709 odst. 3 NOZ:** *„Součástí společného jmění je také podíl manžela v obchodní společnosti nebo družstvu, stal-li se manžel v době trvání manželství společníkem obchodní společnosti nebo členem družstva. … Nabytí podílu* ***nezakládá*** *účast druhého manžela na této společnosti nebo družstvu, s výjimkou bytových družstev.“*
  + druhý manžel (který podíl sám nenabyl) **se nestává** společným společníkem – důvody:
    - (1) nikdo se nemůže stát členem OK bez relevantního projevu vůle a PaP nelze vnutit proti vůli
    - (2) ochrana právních jistoty ostatních společníků – nelze „podsouvat“ dalšího společníka
  + **jinak řečeno druhý manžel je spoluvlastníkem podílu, nikoli dalším společníkem (!)**

### Uvolněný podíl

* zánik účasti jinak než převodem podílu – podíl se považuje (právní fikce) za podíl uvolněný (§ 212 odst. 1 ZOK)
* charakter vlastnického práva k podílu – pouze holé vlastnictví (nuda proprietas)
  + PaP nelze vykonávat (§ 212 odst. 4 ZOK) a nelze s podílem nakládat
* Společnost má povinnost nakládat s podílem **jako zmocněnec** (správně „zákonný zástupce“) dle § 213 an. ZOK
* **Rozdíl mezi uvolněným a vypořádacím podílem**
  + Uvolněný podíl – podíl okleštěný o PaP, skrze niž lze nabýt účast
  + Vypořádací podíl – peněžní částka, kterou společnost musí bývalému společníkovi vyplatit

## POSTAVENÍ SPOLEČNÍKA

* Odvíjí se od PaP spojených s účastí na společnosti a tvořící obsah podílu společníka
* Každý společník má obecná PaP plynoucí ze zákona – společenská smlouva může rozsah modifikovat

### Práva společníků

* **Dělení práv** 
  + **práva majetková** (př. právo na podíl na zisku, na vypořádací podíl a na likvidační zůstatek) & **práva nemajetková** (př. právo na účast na VH, hlasovací právo)
  + **obecná práva** (náležející všem společníkům) & **zvláštní práva** (spojena jen s některými podíly a založena pouze na základě společenské smlouvy)
* vymezení postavení společníka závislé na právech **z** podílu i na právech **k** podílu (tj. rozsah oprávnění k nakládání s podílem)

##### právo podílet se na správě společnosti

* (i) právo **účastnit se jednání** VH
  + kvalifikační společník má právo na doplnění dalších bodů do pořadu jednání nebo na svolání VH
* (ii) právo **hlasovat** na základě velikosti podílu společníka
  + neplatí pravidlo jednoho hlasu pro jednoho společníka – to platí pro osobní společnosti
  + počet hlasů zavislý na velikosti a druhu podílu, jinak od výše vkladu připadající na podíl (§ 169 odst. 2 ZOK)
  + hlasovací právo lze omezit i **vyloučit** – dle komentářové literatury **hlasovací práva nejsou právy statusovými**, proto se jich společník může vzdát ve prospěch jiné osoby či zavázat se k nehlasování
  + **zákaz výkonu hlasovacích práv (§ 173 ZOK)**
    - při střetu zájmů společník nesmí hlasovat, resp. je vyloučen z rozhodování
    - zbývající práva podílet se na správě společnosti zůstávají
* (iii) právo **vznášet návrhy/protinávrhy** k zařazeným bodům do pořadu jednání VH
* (iv) právo **vznést protest** a podat soudu návrh na prohlášení neplatnosti usnesení VH

##### právo na informace a kontroly (§ 155 ZOK)

* právo na informace jako nezbytný předpoklad k výkon dalších práv (př. právo předkládat návrhy/protinávrhy)
* SRO nemusí obligatorně vytvářet KO – společníci mají přímé právo kontroly jednatelů (př. právo nahlížet do dokladů)
* Společník má právo na informace tvořící obchodní tajemství společnosti (srov. rozhodnutí NS sp. zn. 29 Cdo 3704/2009)

##### právo podat společenskou žalobu/ actio pro socio (§ 157 ZOK)

* právo náleží **každému** společníkovi proti jednateli, jenž způsobil újmu **společnosti**
  + funkcí je ochrana zájmů společnosti, je-li sama společnost nečinná (tj. SO nemá zájem nahradit újmu) – společník jako zástupce společnosti může **za ni a na její náklady** podat proti určitým osobám žalobu a zastupovat společnost během celého řízení (srov. rozhodnutí NS 29 Odo 871/2002) – **tzv. zvláštní případ zastoupení společnosti**
  + pasivně legitimované osoby–člen voleného orgánu, vlivná osoba, jiný společník
* lze podat pouze tehdy, pokud společník infromoval KO, je-li zřízena
* **nutné odlišit od žaloby podané společníkem za porušení povinnosti vůči společnosti (!)**
  + společník podává žalobu **sám za sebe** (nikoli za společnost) a domáhá se náhrady škody způsobené na podílu

##### právo na podíl na zisku (§ 161 ZOK)

* základní právo společníka – součástí podílu, které je nepřevoditelné (to neplatí pro práva na výplatu podílu, které je samostatně převoditelným právem)
* **podmínky pro výplacení podílu na zisku:**
  + **(1)** rozhodnutí VH o přijetí řádné/mimořádné účetní závěrky (§ 34 odst. 1 ve spojení s § 181 odst.2 ZOK)
  + **(2)** rozhodnutí VH o rozdělení zisku (§ 34 odst. 2 ZOK)
  + **(3)** rozhodnutí SO o výplatě podílu na zisku (§ 34 odst. 3 ZOK)
    - **test insolvence** **(§ 40 ZOK)** – OK (resp. SO) nesmí vyplatit zisk nebo prostředky z jiných zdrojů, pokud by si tím přivodila úpadek
      * zákonný zákaz výplaty nezpůsobuje **zánik** podhledávky na vyplacení ani odložení splatnosti
    - vyplacení podílu přes zákonný zákaz – společník není povinen vrátit, byl-li v dobré víře – jinak se považuje za **bezdůvodné obohacení**
* **podmínky vzniku pohledávky na výplatu zisku:**
  + **(1)** schválení řádné účetní závěrky do 6 měsíců od ukončení uplynulého účetního období
    - *Již se neprosadí judikatorní závěr, že tato lhůta je nejzazší lhůtou, ve které lze výsledky účetní závěrky použít jako reálný obraz účetnictví společnosti, na jehož základě lze kvalifikovaně rozhodnout o rozdělení zisku. Teorie dovozuje, že* ***lze přijmout účetní závěrku i po uplynutí 6měsíční lhůty, nejpozději však do skončení následujícího účetního období.*** *Př. společnost A přijímá účetní závěrku za rok 2017, kteru by měla přijmout do 30.6.2018, ale přijme ji až 31.12.2018. Pokud by účetní závěrku až 1.1.2019, byla by taková účetní závěrka nepoužitelná“*
  + **(2)** z účetní závěrky plyne, že dosáhla zisku, tj. má dostatek prostředků k rozdělení zisku
  + **(3)** nejsou-li pro nerozdělení zisku důležité důvody a důvody pro ponechání k dalšímu použití při podnikání (rozhodnutí NS sp. zn. 29 Cdo 3059/2011)
* charakter a výše práva na podíl na zisku
  + peněžní charakter✘naturální charakter – předpovídá-li to společenská smlouva
  + nelze spojovat různé výše podílů na zisku u identického druhu podílu

##### právo na náhradu škody a přiměřené zadostiučinění

* právo na přiměřené zadostiučinění – musí být podáno ve lhůtě pro podání návrhu na vyslovení neplatnosti VH, anebo do 3 měsíců od právní moci rozhodnutí zamítající takový návrh z důvodu ochrany zájmu společnosti nebo práva třetí osoby (§ 261 NOZ)

##### právo na vypořádací podíl (§ 213 an. ZOK)

* majetková protihodnota za ztrátu účasti ve společnosti za jejího trvání jinak než převodem nebo přechodem, výše vypořádacího podílu odpovídá peněžní hodnotě podílu společníka
* podmínky:
  + ke dni zániku účasti je sestavena řádná/mimořádná/mezitímní účetní závěrka, z níž se zjistí výše vlastního kapitálu
    - výše vypořádacího podílu určena z vlastního kapitálu poměrem uvolněného podílu k ostatním podílům
    - pokud výše neodpovídá reálné hodnotě – výše vypořádacího podíllu určena reálnou hodnotou majetku společnosti sníženou o výši dluhů
  + prodej uvolněného podílu za přiměřenou cenu (§ 213 ZOK) – podíl je volně převoditelný
  + nemožnost prodeje z důvodu nepřevoditelnosti či neúspěšný prodej – výše se určuje z reálné hodnoty majetku, liší-li se podstatně od zúčtované hodnoty majetku

##### právo na podíl na likvidačním zůstatku

* vypořádací zůstatek zbývajícípo rozdělení likvidační postaty mezi věřiteli společnosti
* představuje hodnotu podílu v penězích při zániku bez právního nástupce

### Povinnosti společníků

##### povinnost loajality (§ 212 ZOK)

* základ povinnosti loajality vyplývá ze zásad kontraktuální práva, zejm. zásady dobré víry
  + smluvní strany se zavazují při realizaci smluvního vztahu k jednání sledující naplnění účelu a cílu vztahu a šetření práv a zájmů druhé strany
  + **základem společnosti je smlouva a společnost de facto institucionalizovanou smlouvou** – podpisem společenské smlouvy se společníci stávají smluvními stranami
* povinnost chovat se čestně ke společnosti, ostatním společníkům i členům volených orgánů a zachovávat vnitřní řád společnosti
* **aktivní složka** –povinnost **přispívat k naplnění cílů** společnosti
* **pasivní složka** – povinnost společníka **nezneužívat svých práv ke škodě** společnosti a ostatních společníků
* porušení povinnosti loajality – **zneužití hlasovacího práva** – takto přijaté usnesení může být napadeno pro neplatnost

##### vkladová povinnost (§ 150 ZOK)

* společníci mají povinnost splnit vkladovou povinnost ve lhůtě určené ve společenské smlouvě, nejpozději do 5 let ode dne vzniku nebo převzetí vkladové povinnosti (§ 150 odst. 1 ZOK)
* důsledky prodlení se splněním:
  + (i) žaloba o splnění vkladové povinnosti
  + (ii) povinnost k náhradě škody a zaplacení smluvní pokuty
  + (iii) vyloučení společníka rozhodnutím VH (tzv. kaduční řízení dle § 151 odst. 2 ZOK)
  + (iv) úroky z prodlení (§ 151 odst. 1 ZOK) – ve výši dvojnásobku sazby úroku z prodlení dle nařízení z dlužné částky
  + (v) zákaz výkonu hlasovacího práva

##### zákonné ručení společníka (§ 132 ZOK)

* důvody zákonného ručení:
  + **(1) ručení za nesplnění vkladové povinnosti všemi společníky**
    - omezený rozsah ručení – do celkové výše nesplněných vkladů **všech** společníků
    - dokud všichni společníci nesplní svou vkladovou povinnost – ručí **solidárně** za dluhy společnosti **do výše nesplněných vkladů všech společníků** podle stavu zápisu v OR – tzv. solidární ručitelství za dluhy společnosti
      * i kdyby jeden společník zcela splní **svou** vkladovou povinnost – je stále ručitelem společnosti, neboť nebyla zcela splněna vkladová povinnost všech ostatních společníků
      * nástroj pro donucení prodlévajícího společníka ke splnění povinnosti – **actio pro socio (§ 157 ZOK)**
    - povinnost společníka splnit za společnost její dluh, jestliže jej společnost přes výzvu nesplní
  + **(2) ručení v případě ovlivnění společnosti (§ 71 ZOK) (viz B42)**
  + **(3) ručení za dluhy společnosti po jejím zániku do výše podílu na likvidačním zůstatku**
  + **(4) ručení členů orgánů při úpadku OK (§ 68 ZOK)**
    - Společník se nacházel při výkonu funkce SO v postavení shadow director – faktický výkon funkce SO bez právního základu
* ručení se vztahuje na peněžité a nepeněžité dluhy, resp. peněžitá pohledávka při porušení nepeněžitého dluhu
* **subsidiarita ručení** – věřitel musí nejdříve vyzvat společnost, poté společníky
* **akcesorita ručení** – existence ručení závislá na existenci dluhu

##### povinnost odevzdat kmenový list (§ 152 an. ZOK)

* důsledkem zániku účasti nebo jiné případy (př. změna ZK)
* neodevzdání vede k zániku účasti – důvodem je, že kmenový list je cenný papír a jeho obsah má odpovídat skutečnosti

##### příplatková povinnost (§ 162 an. ZOK)

* povinnost přispět k vytvoření vlastního kapitálu společnosti nad společníkův vklad – zvyšuje se pouze vlastní kapitál (!)
* musí být **zakotvena ve společenské smlouvě** – musí být stanovena výše příplatkové povinnosti
* účelem je zisk dalších prostředků k uhrazení ztráty nebo k realizaci podnikatelských aktivit
* společník, který nehlasoval pro uložení příplatkové povinnosti, může ze společnosti **vystoupit** (§ 164 ZOK)
  + **podmínky pro vystoupení:** 
    - (1) písemné oznámení společnosti
    - (2) ve lhůtě 1 měsíce ode dne rozhodnutí VH o příplatkové povinnosti
    - (3) účinnost vystoupení posledním dnem měsíce, ve kterém došlo písemné oznámení – účinností vystoupení zaniká i příplatková povinnost
* **zákaz konkurence** –pouze na členy volených orgánů

### Kvalifikace společníků a jejich zvláštní práva

#### Menšinový společník

* Menšinový společníkem může i nemusí být kvalifikovaným společníkem
* **Blokační minorita** – společník s hlasy přesahující 1/3 a nedosahující ½ - možnost blokace rozhodnutí vyžadující 2/3 hlasů (srov. § 171 ZOK)
* **Kategorie práv** 
  + práva náležícím všem společníkům – př. právo na informace, napadnout usnesení VH pro neplatnost
  + práva náležícím kvalifikovaným společníkům – viz Kvalifikovaný společník
  + práva náležící menšinovým společníkům – př. právo požadovat odkup podílu po ovládající osobě (§ 89 ZOK)
* **ochranářská ustanovení** –striktní ochrana proti následné změně postavení společníků
  + má-li být změnou společenské smlouvy dojít ke změně PaP, je vyžadován výslovný souhlas (§ 171 odst. 2 ZOK)
  + má-li být změnou ZK dojít ke změně hlasovacího podílu – právo na přednostní účast na zvýšení ZK (§ 220 odst. 1 ZOK), předkupní právo k uvolněnému podílu (§ 213 ZOK)
* **právo na vystoupení ze společnosti (§ 202 ZOK)**
  + podmínky: VH rozhodla o změně převažující povahy (§ 202 ZOK)/prodloužení trvání (§ 202 ZOK)/ neudělení souhlasu s převodem podílu (§ 207 ZOK)/ uložení příplatkové povinnosti (§ 164 ZOK)
* **právo na odkupu podílu za přiměřenou cenu** **ovládající osobou (§ 89 ZOK)** – **viz B42**

#### Většinový společník

* Společník s prostou většinou hlasů (nikoli kvalifikovanou) – fakticky naplňuje definice kvalifikovaného společníka

#### Kvalifikovaný společník

* Společníci mající tzv. kvalifikovaný podíl – jedná se o podíl (1) s vklady dosahující alespoň 10 % ZOK, nebo (2) s alespoň 10 % podíl na hlasovacích právech (§ 187 odst. 1 ZOK)
* Jednostranně kogentní úprava – společenskou smlouvou nelze zvýšit zákonný limit pro přiznání postavení kvalifikovaného společníka – lze však snížit zákonný limit
* Postavení kvalifikovaného společníka lze dosáhnout i dohodou – tzv. společný výkon práv kvalifikovaného společníka
* **Zvláštní práva:**
  + **(1) právo žádat po SO svolání VH (§ 187 ZOK)** – není-li svolána do 1 měsíce ode dne doručení žádosti, kvalifikovaný společník je oprávněn svolat VH (není třeba zmocnění soudem jako u kvalifikovaného akcionáře)
  + **(2) právo žádat SO zařazení záležitosti na pořad jednání VH (argumentem a minori ad maius k § 369 ZOK)** – má-li kvalifikovaný společník právo na svolání VH, tím spíše má právo na zařazení bodu na pořad jednání
  + **(3) právo požadovat jmenování znalce pro přezkum zprávy o vztazích (§ 85 odst. 1 ZOK)**

### Vznik a zánik (viz B37)

* **Originární vznik účasti** – bez právního předchůdce✘**derivativní vznik účasti** – nabytí převodem/přechodem akcie
* **Dobrovolné** – převod, dohoda o ukončení✘**nedobrovolné** – vyloučení

# 48. AKCIOVÁ SPOLEČNOST (ZÁKLADNÍ CHARAKTERISTIKA, AKCIE A DALŠÍ CENNÉ PAPÍRY VYDÁVANÉ SPOLEČNOSTÍ)

## ZÁKLADNÍ CHARAKTERISTIKA

* **Definice (§ 243 odst. 1 ZOK)** – *„Akciovou společností je společnost, jejíž základní kapitál je rozvržen na určitý počet akcií.“*
* patří mezi **kapitálové společnosti – jedná o čistou formu kapitálové společnosti** 
  + kapitálové prvky
    - (1) neručení za dluhy
    - (2) vytváření ZK v minimální zákonné výši (2.000.000 Kč nebo 80 000 EUR) (§ 246 ZOK)
    - (3) vkladová povinnost – vklady akcionářů významnější než osobní vlastnosti/schopnosti – výše vkladu jako základní měřítko rozsahu PaP
    - (4) majoritní (většinový) princip rozhodování
    - (5) neomezená převoditelnost podílu
    - (6) profesionální řízení – členy volených orgánů i osoby, které nejsou akcionáři
* **Právní povaha a majetková autonomie** 
  + AS jako samostatný subjekt práva, jenž je nezávislý na zakladatelích či akcionářích – **jmění (majetek a dluhy) je odděleno od majetku jednotlivých akcionářů**
  + AS je vlastníkem věcí v majetku společnosti
  + Dluhy AS jsou dluhy společnosti – proto akcionáři **neručí za dluhy společnosti**
    - Výjimky – akcionář v posici vlivné/ovládající osoby (§ 68 ve spojení s 76 odst. 3 ZOK) nebo zániku AS
* **Fikce podnikatele (§ 421 odst. 1 NOZ)** – AS se vždy zapisuje do OR bez ohledu na účel založení (kapitálové společnosti lze založit za jiným než podnikatelským účelem)
* **dělení** 
  + (1)společnost, jejíž **akcie byly přijaty k obchodování na regulovaném trhu** (veřejné AS)
  + (2) společnost, jejíž akcie **nejsou** na regulovaném trhu (soukromé AS)
* AS může založit i jen jediný zakladatel
* **Prameny úpravy a charakteristika akciového práva** 
  + (1) soft law
    - **(1) kodexy corporate governance** – státem nevynutitelná pravidla správy a řízení společnosti – de facto rozšiřují a specifikují zákonná pravidla
    - **(2) compliance** **program** – soubor pravidel a opatření zamezující porušování právních a etických norem, jehož cílem je prevence škody a ochrana dobré pověsti
  + (2) hard law – NOZ (úprava týkající se cenných papírů dle § 514 an.) a ZOK (§ 243 an.)
    - **(1) Podrobnost** – AS místem střetu rozdílných zájmů (akcionářů, členů volených orgánů, zaměstnanců, státu)
    - **(2) Kogentnost** – AS jako právní forma určené k shromáždění veřejných prostředků k rizikovému podnikání – kogentní zejm. statusové otázky (vznik/zánik, ochrana věřitelů, organizační struktura aj.)

## Založení a vznik akciové společnosti

* **Vytvoření AS má dvě fáze:**
  + (1) založení AS **přijetím stanov**
  + (2) vznik AS jejím **zápisem do obchodního rejstříku**
* **Zakladatelé:** tuzemská/ zahraniční FO/ PO
  + zakladatelem může být i stát, resp. stát může zakladatelem pouze AS (§ 28 zákona č. 219/2000 Sb., o majetku ČR)
  + zakladatelem může být **i jediný zakladatel**

##### Založení

* **způsob založení společnosti** – tzv. jednorázové (simultánní) založení – zakladatelé musí upsat všechny akcie pokrývající celý navrhovaný ZK
* **okamžik založení** – AS se zakládá přijetím stanov ve formě notářského zápisu – **účinnost založení v okamžiku splnění vkladové povinnosti v zákonem požadovaném rozsahu** (srov. § 253 odst. 1 ZOK)
* **stanovy** – základní dokument společnosti
  + autonomní norma upravující vnitřní uspořádání, vzájemné vztahy akcionářů a vztahy AS a akcionářů
  + **minimální (obligatorní) obsahové požadavky:**
    - (1) nevypustitelné náležitosti během trvání AS (§ 250 odst. 2 ZOK, § 123 odst. 1 ZOK)
    - (2) vypustitelné náležitosti po vzniku a splnění vkladové povinnosti (§ 250 odst. 3 ZOK)
  + Fakultativní ujednání – kusové akcie (§ 257 odst. 1 ZOK)
  + **Změna stanov** – dohodou všech akcionářů nebo rozhodnutím VH, určí-li tak stanovy (§ 421 odst. 2 písm. a) ZOK) – usnesení VH vyžaduje notářský zápis
* **Vklady** – před vznikem nutné **vnést nepeněžité vklady** (§ 23 odst. 2 ZOK) a **splatit alespoň častečně** (celkově 30 %) peněžité vklady (§ 253 odst. 1 ZOK)
  + Příjem a správa vkladů náleží správci vkladů – tj. stanovy pověřená osoba
  + Vlastnictví vkladů zůstává do vzniku ve vlastnictví vkladatelů/zakladatelů

##### Jednání před vznikem (viz B35)

##### Vznik

* AS vzniká zápisem do OR – podávají všichni členové představenstva/ statutární ředitel (§ 46 odst. 3 ZVR)
* Nejzazšší lhůta pro podání návrhu – 6 měsíců ode dne založení společnosti (§ 9 odst. 1 ZOK)
* AS může vzniknout i **přeměnou** (fúze, změna právní formy, rozdělení)

## AKCIE A DALŠÍ CENNÉ PAPÍRY VYDÁVANÉ SPOLEČNOSTÍ

### Akcie

#### Obecně

* **Definice cenného papíru (§ 514 NOZ):** *„****Cenný papí****r je* ***listina****, se kterou je právo spojeno takovým způsobem, že je po vydání cenného papíru nelze bez této listiny uplatnit ani převést“*
* **Definice zaknihovaného cenného papíru (§ 525 odst. 1 věta první NOZ):** *„Je-li* ***cenný papír nahrazen zápisem*** *do příslušné evidence a nelze-li jej převést jinak než změnou zápisu v této evidenci, jedná se o zaknihovaný cenný papír.“*
* **Definice akcie (§ 256 odst. 1 ZOK):** *„Akcie je* ***cenný papír nebo zaknihovaný cenný papír****, s nímž jsou* ***spojena práva*** *akcionáře jako společníka* ***podílet se*** *podle tohoto zákona a stanov společnosti* ***na jejím řízení, jejím zisku a na likvidačním zůstatku*** *při jejím zrušení s likvidací.“*
  + **Akcie je věcí movitou hmotnou**
  + Zaknihovaná akcie je věci movitou **nehmotnou** – akcie nahrazena zápisem v elektronické evidenci
  + Rozhodnutí o vydání akcií nebo zaknihovaných akcií je věcí společnosti (!)
* **Další druhy cenných papírů** –zatímní listy, vyměnitelné a prioritní dluhopisy, opční listy, dluhopisy, kupóny, směnky
  + **Účastnické cenné papíry** – garantují podíl na na ZK nebo hlasovacích právech (zatímní listy, akcie)
  + **Neúčastnické cenné papíry** – garantují právo k získání účastnických papírů (vyměnitelné/prioritní papíry, opční listy) (§ 245 ZOK)
* **Institut rozhodného dne** – institut stavící najisto, kdo je vůči AS akcionářem k příslušnému dni
  + Např. pro výkon akcionářských práv (§ 273 odst. 3 ZOK), pro odeslání pozvánek na VH

#### Akcie jako část základního kapitálu

* Akcie představuje část ZK – **všechny akcie tvoří dohromady ZK**
  + **(1) Akcie s jmenovitou hodnotou –** povinná součástí stanov vyjádřená v Kč (v EUR) – lze vydat akcie s různou jmenovitou hodnotou
    - * *Př.: Společnost ABC má ZK (2.000.000 Kč) tvořený 10 akciemi s jmenovitou hodnotou 100.000 Kč a 2 akcie s jmenovitou hodnotou 500.000 Kč*
  + **(2) Akcie bez jmenovité hodnoty (§ 257 ZOK) – tzv. kusové akcie** 
    - Na každou akcii připadá rovný díl na ZK – určuje se vydělením ZK počtem akcií – **poté hovoříme o účetní hodnotě (nikoliv o jmenovité hodnotě)**
      * *Př. Společnost ABC má ZK (2.000.000 Kč) a emitovala 10 kusových akcií, proto účetní hodnota jedné akcie je 200.000 Kč.*
    - Výhoda – zjednodušení procesu nominálního zvýšení/snížení ZK – pokud by tento proces probíhal u akcií s jmenovitou hodnotou, bylo by nutné akcie vyměnit nebo vyznačit novou výši jmenovité hodnoty
* **Emisní kurs (§ 247 ZOK ve spojení s § 520 odst. 2 ZOK)** – peněžní částka, za kterou emitent (AS) akcii vydává, resp. cena, za kterou akcii může získat **první vlastník** od emitent
  + Tvořena **(1)** jmenovitou nebo účetní hodnotou a **(2)** někdy též emisním ážiem
  + Emisní kurs nesmí být nižší než jmenovitá/účetní hodnota akcie – emise pod hodnotu je **zakázána**
* **Emisní ážio (§ 248 ZOK)** – hodnota emisní kursu **převyšuje** jmenovitou/účetní hodnotu – rozdíl mezi emisním kursem a jmenovitou/ účetní hodnotou se nazývá **emisním ážiem**
  + **Nejedná** se o vklad do ZK – patří mezi vlastní zdroje společnosti a v účetně se eviduje do vlastního kapitálu
    - *Př. Společnost ABC emituje 10 akcií o jmenovité hodnotě 200.000 Kč, ale akcie mají být upsány za emisní kurs ve výši 250.000 Kč. Emisní ážio je tedy ve výši 50.000 Kč.*

#### Akcie jako soubor práv a povinností akcionáře

* Podíl na AS vtělen do akcie (§ 31 ve spojení s 32 odst. 2 ZOK) – představuje účast akcionáře na AS a PaP z účasti plynoucí
* **Každá akcie představuje jeden podíl na společnosti** – akcionář vlastnící více akcií, má zároveň více podílů na společnost
* Podíl akcionáře jako měřítko pro kvantifikaci (určení rozsahu) PaP – zejm. se týká majetkového práva
* Akcionářská PaP nabývá akcionář **okamžikem vzniku AS** – nikoliv jejich vydáním

#### Akcie jako cenný papír a její formy a druhy

* **Rozdělení:**
  + **(1)** podoba (§ 256 ZOK) – akcie (v listinné podobě)✘zaknihovaná akcie (v elektronické podobě/zápis)
  + **(2)** forma (§ 263 ZOK) – akcie na majitele (cenný papír na doručitele) ✘akcie na jméno (cenný papír na řad)
    - Význam pro určení osoby oprávněné k výkonu akcionářských práv a k převodu akcie
  + **(3)** druhy (§ 276 an. ZOK)
* akcie je **podílnický** (účastnický) a **kauzální** (vyjadřuje důvod vydání) cenný papír

##### forma akcie:

* **(1) akcie na majitele (§ 263 odst. 2 ZOK)**
  + jedná se o cenný papír na **doručitele** – jméno vlastníka se v akcii **neuvádí** (!)
  + může být vydána pouze jako **zaknihovaný cenný papír nebo imobilosovaný cenný papír (§ 274 odst. 2 ZOK)**
    - podstatou imobolisace (znehmotnění) je uložení akcií do hromadné úschovy u oprávněné osoby
  + Převod akcie – **neomezeně převoditelné (§** **274 ZOK)**
    - Titul – smlouva
    - Modus – zápis na účet vlastníka/ zákazníka
* **(2) akcie na jméno (§ 263 odst. 3 ZOK)**
  + jedná se o cenný papír na **řad** – spjata s osobou vlastníka, jehož jméno je **uvedeno** v akcii (!)
  + převod akcie – nauka o titulu a modu
    - titul – smlouva (v libovolné formě)
    - modus – rubopis (nutná jednoznačná identifikace nabyvatele) a tradice
    - **převod je vůči společnosti účinný oznámením změny akcionáře a předložením akcie (§ 269 odst. 2 ZOK)**
  + **vinkulace akcie** – tzv. podmínění převodu akcie
    - převoditelnost akcie lze pouze **omezit, nikoliv vyloučit (§ 270 ZOK)**
    - stanovy musí omezenou převoditelnost zakotvit – navíc omezení převoditelnosti **musí plynout z OR** (tj. **zápis je konstitutivní**)
      * v opačném případě se omezení neprosadí (tj. platí neomezená převoditelnost)
    - převod akcie nabude účinnosti **až** udělením souhlasu orgánem společnosti

##### druh akcie:

* **(1) kmenové akcie** – nejsou spojená zvláštní práva
* **(2) zvláštní akcie** – stanovy určují obsah a rozsah zvláštních práv – **tvořit zvláštní druhy lze pouze přidáváním zvláštních práv (nikoliv přidáváním povinností nebo odebíráním práv jako v poměrech SRO)**
  + upravují-li stanovy různé druhy akcií – nutné určit název a uvést popis práv k akcii (§ 250 odst. 2 písm. d) ZOK)
  + **druh akcie se do OR zapisuje konstitutivně** – není-li druh akcie zapsán, zvláštní práva se neprosadí (!)
* **(i) prioritní akcie** – garance přednostního práva na podíl na zisku, jiných vlastních zdrojů či likvidačním zůstatku
  + **posílení majetkové povahy je vyváženo absencí hlasovacího práva** (§ 278 odst. 2 věta první ZOK)
  + vydávání akcií bez hlasovacího práva lze vydat, jen pokud jmenovitá hodnota nepřesáhne 90 % ZK (§ 279 ZOK)
* **(ii) akcie s rozdílnou vahou hlasů** – akcie se stejnou jmenovitou (účetní) hodnotou mají různý počet hlasů
* **(iii) akcie s pevným podílem na zisku** – právo na podíl na zisku bez nutnosti rozhodnutí VH o rozdělení (§ 348 odst. 4 ZOK)
* **je zakázána emitace úrokových akcií (§ 276 odst. 2 ZOK)**

##### podoba akcie:

* **Zaknihovaná akcie** 
  + EZCP nelze vést anonymně – bez ohledu na to, zda se jedná o akcii na jméno/na majitele
  + Osoba zapsaná v EZCP k rozhodnému dni jako vlastník, vykonává akcionářská práva (§ 275 odst. 3 ZOK)
  + Převod akcie – lze omezit **bez ohledu** na to, zda se jedná o akcii na jméno či na majitele – omezení převoditelnosti musí plynout z OR (tj. **zápis je konstitutivní**)
    - titul – smlouva
    - modus – bez ohledu na formu zápisem na účet vlastníka/ zákazníka (§ 1104 ZOK)
    - **převod je vůči společnosti účinný prokázáním změny osoby vlastníka výpisem z účtu vlastníka nebo doručením výpisu z evidence akcií**

#### Princip celivosti akcie a samostatně převoditelná práva

* Princip celistvosti akcie – akcionářská práva jsou od akcie zásadně neoddělitelná – např. nelze převést na třetí osobu oprávnění podání návrhu na vyslovení neplatnosti usnesení VH
* **Výjimky** – tzv. samostatně převoditelná práva (§ 281 an. ZOK)
  + Převádí se pouze konkrétní právo a nedochází k převodu akcie jako takové
    - **Samostatně převoditelným právem je právo majetkového charakteru**
  + Převodce nadále zůstává akcionářem a nabyvatel takového práva se zásadně nezíská postavení akcionáře
* Zákon nebo stanovy mohou určit, že samostatně převoditelné právo, jinak spojené s akcií, se od akcie odděluje a je spojeno s cenným papírem vydaný k této akcii:
  + **Opční list** – cenný papír k uplatnění přednostního práva na získání akcií nebo vyměnitelných/prioritních dluhopisů
  + **Kupóny** – cenný papír k uplatnění práva na podíl na zisku

##### Jednotlivá samostatně převoditelná práva (§ 281 odst. 2 ZOK)

1. **Právo na vyplacení podílu na zisku (§ 352 ZOK)**
   1. Samostatně převoditelné ode dne, kdy VH rozhodla o výplatě podílu na zisku – samostatně není převoditelné obecné právo na podíl na zisku
   2. Limitace pouze na právo na vyplacení zisku, o kterém VH již rozhodla (!)
2. **Právo na podíl na likvidačním zůstatku (§ 549 ZOK)**
   1. Samostatně převoditelné ode dne, kdy AS vstoupila do likvidace
3. **Přednostní právo na upisování akcií (§ 486 ZOK)**
   1. Při efektivním zvýšení ZK (tj. peněžitými vklady) – smyslem tohoto práva je zachování stejného podílu i po zvýšení ZK
   2. Samostatně převoditelné ode dne, kdy VH rozhodla o zvýšení ZK – a to pouze ke konkrétnímu zvýšení ZK
4. **Přednostní právo na upisování vyměnitelných a prioritních dluhopisů** 
   1. Smyslem je stejně u přednostního úpisu akcií zachování podílu i po plánovaném zvýšení ZK – věřitelů mohou své postavení změnit na postavení **akcionáře**
   2. **Vyměnitelné dluhopisy** – dluhopisy garantující právo na jejich výměnu za akcie
   3. **Prioritní dluhopisy** – dluhopis garantující právo na přednostní právo upisování akcií
5. **Jiná obdobná majetková práva**

#### Akcie, vznik společnosti a nabývání vlastních akcií

* **právo na vydání** – splacením emisního kursu vzniká povinnost AS vydat akcionáři akcie
* **nesplacená akcie (§ 256 odst. 2 ZOK)** – není-li emisní kurs splacen, PaP jsou představována nesplacenou akcií
  + jednou z povinností je **povinnost splatit emisní kurs (vkladová povinnost)**
  + převod nesplacené akcie – **převod dle pravidel o postoupení smlouvy (§ 1895 an. NOZ)**
    - **forma smlouvy:** ačkoliv není požadována žádná forma lze analogií s převodem nevtěleného podílu SRO a z důvodu opatrnosti prosadit požadavek **písemné formy s úředně ověřenými podpisy**
  + stejné závěry pro **nevydané akcie** –již splacené akcie, ale AS je v prodlení a akcie nevydala
* **zatímní listy (§ 285 ZOK)**
  + cenný papír vydaný jako předběžná inkorporace účasti v AS – pro případ, že není možno vydat akcie, neboť akcionář nesplatil emisní kurs
  + **každý akcionář obdrží pouze jeden zatímní list nahrazující všechny jím upsané (nesplacené) akcie stejného druhu**
  + **právní povaha** – cenný papír na řad, jehož hodnota odpovídá součtu jmenovitých hodnot nesplacených akcií
* **prodlení s vkladovou povinností** – zákaz výkonu hlasovacího práva v rozsahu prodlení (§ 426 písm. a) ZOK)
* **nabývání vlastních akcií** – problematické – zákaz úpisu vlastních akcií při založení/ zvýšování ZK

### Další cenné papíry

* zatímní list, prioritní/vyměnitelné dluhopisy, opční listy, kupóny, další cenné papíry (směnky), nepojmenované cenné papíry

# 49. AKCIOVÁ SPOLEČNOST (POSTAVENÍ AKCIONÁŘE)

## Obecně

### Akcionář a akcionářská struktura

* dle § 31 ve spojení § 32 odst. 2 ZOK akcie představuje soubor akcionářských PaP – nabytím akcie se zakládá vztah mezi akcionářem a AS, tedy vzájemné PaP
* **typy akcionářů:**
  + majoritní ✘minoritní
  + nekvalifikovaní ✘kvalifikovaní
  + akcionář-vkladatel ✘akcionář spekulant ✘institucionální investoři
    - akcionář-vkladatel považuje akcie za dlouhodobý investiční nástroj, zájem pouze o právo na podíl na zisku
    - akcionář-spekulant nabývá akcie na krátkou dobu za účelem výnosu na kursových rozdílech
    - institucionální investoři investice prostředků nashromážděných od menších střadatelů (př. penzijní fondy)
* typ akcionářů a jejich podíl na ZK vytváří tzv. **akcionářskou strukturu společnosti**

### Zásada rovného zacházení (§ 244 odst. 1 ZOK)

* AS zachází za stejných podmínek se všemi akcionáři stejně – **zákaz svévolného nerovného zacházení**
* Lze požadovat **pouze** po AS, nikoliv po ostatních akcionářích
* V případě rozdílného zacházení musí být takové zacházení **odůvodněno** – př. omezení hlasovacího práva stanovením nejvyššího počtu hlasů (§ 353 odst. 2 ZOK)

## Práva akcionářů

* Akcionářská práva se dělí na právo podílet se na řízení společnosti (právo nemajetkové) a práva majetková
  + **právo nemajetkové** – hlasovací právo, právo účastnit se jednání VH, právo na vysvětlení aj.
  + **právo majetkové** – právo na podíl na zisku (dividenda), likvidační zůstatek, přednostní úpis akcií při zvýšení ZK aj.
* Zvláštní druh akcie lze vytvořá přidáním dalších práv (!) – vydání takových akcií musí předpovídat stanovy
* **Povinnost loajality vůči akcionáři** – při výkonu práv AS musí být šetřena akcionářská práva (§ 212 odst. 1 NOZ)
* **Práva kvalifikovaných akcionářů** 
  + Podmínka dle § 365 ZOK – akcie, jejichž souhrnná jmenovitá hodnota nebo počet kusů dosáhne zákonem určeného podílu na ZK (1 %, 3 % a 5 % v závislosti na výši ZK)
  + Takoví akcionáři jsou označováni jako **kvalifikovaní akcionáři s kvalifikovanými akcionářskými právy**
  + Okruh kvalifikovaných práv lze rozšířit – nikoliv podmínit nebo limitovat

### Jednotlivá práva

##### Právo účastnit se VH

* Náleží každému akcionáři – výjimka dle § 500 ZOK (po zvýšení ZK akcionář nepředloží původní akcie k výměně, nevykonává práva až do jejich předložení)
* **Racionální apatie akcionáře** – menšinový akcionář cíleně nevyužívá práva účasti na VH (časová a finanční nákladnost účasti)

##### Hlasovací právo (§ 353 ZOK)

* Výkonem hlasovacího práva se akcionář přímo podílí na správě společnosti
* Nejvýznamnější nemajetkové právo – spojeno s každou akcií vyjma prioritních akcií
* **Zásada one share – one vote** 
  + Počet hlasů odpovídá jeho podílu na ZK – stanovena zejména u kusových akcií
* Toto právo se nevykonává – **(1)** u prioritní akcie, **(2)** při omezení nejvyšším počtem hlasů pro jednoho akcionáře dle § 353 odst. 2 ZOK, **(3)** u akcie s rozdílnou vahou hlasů dle § 257 odst. 3 ZOK, **(4)** při nabytí vlastních akcií AS
* **dohoda o výkonu hlasovacích práv** 
  + způsob, jakým budou akcionáři o vymezených záležitostech hlasovat
  + **nedodržení dohody není důvodem pro neplatnost usnesení VH – dohoda má pouze inter partes účinky a sankcí je toliko smluvní odpovědnost za porušení povinnosti**

##### Právo na vysvětlení (§ 357 ZOK)

* má každý akcionář – poskytuje představenstvo či jiný svolatel VH
  + **odmítnutí vysvětlení** – akcionář se může obrátit na DR, popř. na soud (do 1 měsíce od konání VH) (§ 360 odst. 2 věta druhá ZOK)
  + neposkytnutí informací lze napadnout žalobou pro neplatnost usnesení VH (srov. rozhodnutí NS sp. zn. 29 Odo 400/2001)
* rozumí se tím oprávnění akcionáře žádat od společnosti informace a takové informace obdržet
  + *rozhodnutí NS sp. zn. 29 Cdo 1592/2011: „Požaduje-li akcionář na valné hromadě jen ta vysvětlení, na která mu dává zákon právo, tj. vysvětlení potřebná pro posouzení předmětu jednání valné hromady, je představenstvo povinno mu potřebná vysvětlení poskytnout na valné hromadě.* ***S takovými požadavky představenstvo, kterému je program valné hromady znám, musí počítat a jeho povinností je se na takové dotazy připravit, popřípadě zajistit účast osob, které disponují informacemi potřebnými pro zodpovězení těchto dotazů****.“*
* **klíčový** předpoklad pro výkon hlasovacího práva – jenom na základě poskytnutých informací lze kvalifikovaně hlasovat
  + př. povinnost zpřístupnit účetní závěrku a zprávu o podnikatelské činnosti před konáním VH (§ 436 ZOK)
* toto právo se realizuje **zásadně na jednání VH** a zde společnost zásadně také plní (!)
  + **zcela** **zásadní** rozdíl od SRO – společníci SRO mohou žádat informace/vysvětlení **kdykoliv** **a zároveň kontrolovat**
  + účelem je zajištění rovnoměrného informování akcionářů
* akcionář **nemá** právo na jakékoliv informace – rovněž další rozdíl od SRO, kde společníci mají přístup ke **všem** informacím
  + **okruh otázek, na které má právo**
    - (i) vysvětlení potřebné pro posouzení záležitostí zařazených na VH
    - (ii) vysvětlení potřebné pro výkon akcionář práv na VH
* **Odmítnutí vysvětlení** – poskytnutí může přivést společnosti újmu
  + (1) vnitřní informace dle zákona o podnikání na kapitálových trzích nebo
  + (2) utajovaná informace dle zákoaa o ochraně utajovaných informací a o bezpečnostní způsobilosti

##### Právo podávat návrhy a protinávrhy (§ 361 ZOK)

* nutné odlišit od práva žádat doplnění pořadu jednání VH o další bod) – náleží jen kvalifikovaným akcionářům
* **návrh** –akcionář předkládá vlastní formulaci usnesení VH
* **protinávrh** – musí být doručen nejpozději **7 dnů** před zveřejněním pozvánky na VH
  + návrh směřující proti návrhu usnesení formulovaného představenstvem (či jiným svolatelem) k některému z konkrétních bodů VH
  + právo má každý akcionář – doručením návrhu představenstvo zaujímá stanovisko, resp. vymezení důsledků přijetí protinávrhu (§ 362 odst. 1 ZOK)
  + protinávrh musí být zpřístupněn ostatním akcionářům
* pokud nebylo o protinávrhu řádně hlasováno – důvod pro podání návrhu na vyslovení neplatnosti usnesení VH pro rozpor se zákonem

##### Právo žalovat na neplatnost usnesení VH (§ 428 ZOK)

* prostředek ochrany individuálních práv a právního postavení akcionáře
* **prostředek ochrany zákonnosti ve vnitřních poměrech společnosti (!)**
* náleží každému akcionáři a dalším dle § 428 odst. 1 ZOK
* **podmínky:**
  + (1) lhůta pro podání žaloby na neplatnost usnesení VH (§ 259 NOZ)
  + (2) podání protestu (§ 424 ZOK)

##### Právo na podíl na zisku

* Podíl na zisku označovaná jako dividenda – určí-li stanovy zisk lze rozdělit mezi členy volených orgánů (tzv. tantiéma) či mezi zaměstnance – **nelze rozdělit tantiému, aniž by se nerozdělila dividenda (!)**
* Akcie s pevným podílem – stačí rozhodnutí o schválení účetní závěrky a **nevyžaduje** se rozhodnutí VH o rozdělení zisku
* **Zákaz rozdělení při nesplnění tzv. bilančního testu (§ 350 ZOK)**
  + **(1)** rozdělením by se vlastní kapitál snížil pod výši upsaného ZK zvýšené o fondy, které nelze rozdělit mezi akcionáře – **zákaz rozdělení dividenda, pokud nemá dostatek zdrojů k rozdělení**
  + **(2)** částka k rozdělení nesmí překročit rozdíl mezi dosaženými zisky a dosaženými ztrátami zvýšenými o povinné příděly do fondů – **týká se pravidla pro vypočítání výše dividendy**
* Přijetí usnesení v rozporu se zákonem k újmě věřitelů je **sankcionisováno zdánlivostí (tzv. teorie nepřijetí)**
* Rozhodnutí o rozdělení zisku nutné rozlišit od rozhodnutí o vyplacení podílu na zisku (vyplácí představenstvo nebo statutární ředitel) – **výplata dividend je limitováno testem insolvence** **(§ 34 odst 3 ZOK)**
* Samostatně převoditelné ode dne, kdy VH rozhodla o výplatě zisku (§ 352 odst. 1 ZOK)

##### Právo na podíl na likvidačním zůstatku

* Rozdělení likvidačního zůstatku na návrh likvidátora – schvaluje VH (popř. představenstvo nebo SR) (§ 38 odst. 2 ZOK ve spojení s § 205 NOZ)
* Podíl na likvidačním zůstatku na základě zákona nebo stanov (§ 549 ZOK)
* Vyplácí se v penězích – popř. stanovy či dohoda může určit i v nepeněžité formě (§ 37 odst. 1 ZOK)
* Vyplacení nižšího podílu na likvidačním podílu, než akcionáří náleží – možnost žaloby na plnění
* Rovněž samostatně převoditelné v okamžiku, kdy společnost vstoupila do likvidace

### Práva kvalifikovaných akcionářů

##### Právo požádat o svolání VH (§ 367 ZOK)

* Svolání VH a navrhování pořadu jejího jednání
* Představenstvo (dualistický) nebo statutání ředitel (monistický) mají povinnost VH svolat – nemůžou měnit ani doplňovat pořad jednání (ledaže by byl udělen souhlas)
* Pokud se nesvolá – **kvalifikovaní akcionáři** se mohou obrátit na soud – ten je **zmocní** k svolání VH (§ 368 ZOK)

##### Právo žádat o doplnění pořadu jednání (§ 369 ZOK)

* Pořad jednání navržený svolatelem doplněný o určitou záležitost – lze uplatnit před uveřejněním a rozesláním pozvánky, tak i poté

##### Právo žádat přezkum výkonu působnosti SO (§ 370 ZOK)

* Žádost pro KO k přezkoumání výkonu působnosti představenstva či statutárního ředitele – povinna přezkoumat **bez zbytečného odkladu** a **do dvou měsíců** informovat o výsledcích přezkumu

##### Právo žádat o přezkoumání zprávy o vztazích (§ 82 ZOK) – podezření, že zpráva nebyla vypracována řádně

##### Akcionářská žaloba (§ 371 ZOK)

* Domáhání se práv náležejících do působnosti volených orgánů (§ 371 až 374 ZOK) – **akcionář jako zástupce společnosti**
* Domáhání se náhrady újmy způsobené **členem voleného orgánu či vlivnou osobou**, splnění povinnosti založené smlouvou o vypořádání újmy anebo splacení emisní kursu
* **Nutné** informovat DR nebo SR

## Povinnosti akcionářů

* Vkladová povinnost a povinnost loajality – akcionář nemůže mít jiné než zákonem určené povinnosti (!)
  + Vydání zvláštní akcí se zvláštní povinností je **nepřípustné** (porovnání § 276 odst. 1 ZOK pro AS a § 135 odst. 1 ZOK pro SRO)
* **Povinnost loajality (viz B47)**
  + Obecný korektiv chování akcionáře v rovině vertikální (vůči společnosti) a horizontální (vůči ostatním akcionářům)
  + Jednoduše řečeno se jedná o **povinnost** chovat se **čestně ke společnosti** **a ostatním akcionářům** a zachovávat stanovy – akcionář při výkonu svých práv **musí brát ohled** na zájmy společnosti a ostatních akcionářů (jejich zájmy korespondují se zájmy společnosti)
  + **Následky:** neplatnost usnesení VH
* **Vkladová povinnost** 
  + Důraz na včasné placení emisního kursu jako důsledek koncepce reálné tvorby ZK
  + **Nepeněžité vklady** – před vznikem AS musí být vneseny (§ 23 odst. 2 ZOK)
  + **Peněžité vklady** – splacení emisního ážia a souhrnu alespoň 30 % hodnoty akcií (§ 253 odst. 1 ZOK)
  + Lhůta pro splacené celého emisního kursu **do jednoho roku** (§ 344 odst. 1 ZOK)
  + **Následky:** úroky z prodlení, vyloučení akcionáře v kadučním řízení nebo žaloba na zaplacení emisního kursu

## Zánik účasti akcionáře ve společnosti (viz B37)

# 50. AKCIOVÁ SPOLEČNOST (ORGANISAČNÍ STRUKTURA)

## Obecně

* Organizační struktura AS má dvě podoby – rozdíl tkví v rozdělení výkonné a kontrolní funkce
* **(1) monistický model (one-tier system)**
  + Není instituciolnální oddělení kontroly a řízení – obě funkce vykonává jediný správní orgán (tzv. board of directors)
  + Vnitřní dělba funkcí – na výkonné členy (executive members) a na kontrolní členy (non-executive members)
* **(2) dualistický model (two-tier system)**
  + Institucionální oddělení řízení a kontroly mezi představenstvo (výkonná funkce) a DR (kontrolní funkce)
* Volba vnitřní struktury je stanovena při založení ve stanovách

## Valná hromada

* VH jako NO společnosti – rozhoduje o nejdůležitějších otázkách
* Obligatorní orgán obchodní společnosti
* **Místo výkonu akcionářských práv** – základní platforma pro výkon akcionářských práv (př. realizace práva na vysvětlení či podání protinávrhu lze pouze na VH)

#### Působnost valné hromady (§ 421 odst. 2 ZOK)

* Otázky překračující běžnou činnost společnosti – další působnost dle jiných právních předpisů či stanov
* O jiných otázkách nemůže rozhodovat (dle § 421 odst. 3 ZOK VH si nemůže atrahovat rozhodování o jiných než zákonem či stanovy určenými otázkami) – takové usnesení by bylo zdánlivé (tzv. teorie fikce nepřijetí)
  + **VH má pouze tu působnost, kterou jí svěřuje zákon nebo stanovy (!)**
* **Okruhy působnosti:**
  + **(1)** zásadní otázky existence společnosti a její činnosti
  + **(2)** volba a odvolání členů orgánů společnosti – také odměňování členů orgánů
    - Stanovy mohou stanovit, že rozhodování o okruhu těchto otázek náleží DR
  + **(3)** rozhodování o hospodářském výsledku (př. usnesení o rozdělení dividend a schválení účetní závěrky)
* Působnost lze rozšířit, **nikoliv** zúžit (!)
* Pouze pokud stanovy tak určí, VH rozhoduje o změně stanov (§ 421 odst. 2 písm. a) ZOK) – jinak dohodou všech akcionářů ve formě **notářského zápisu**

#### Rozhodování valné hromady

* VH **nepřísluší** rozhodovat o otázkách obchodního vedení – zamezení negativního ovlivňování rozhodnutím nekvalifikovaných akcionářů
* **Výjimka dle § 51 ZOK** – člen představenstva (u monistického systému statutární ředitel či SR) požádá VH o udělení pokynu
* **Usnášeníschopnost (§ 412 ZOK)** – VH je schopná se usnášet za přítomnosti akcionářů, jejichž akcie dohromady s jmenovitou/účetní hodnotu přesahují 30 % ZOK – **jedná se dispositivní ustanovení** (je možné i vyloučit kvórum)
* **Sistace hlasovacích práv (§ 426 an. ZOK)** – obdobné jako u SRO – nicméně sistace dopadá i na jiného akcionáře jednající ve shodě s akcionářem, jehož hlasovací práva byly sistovány
* **rozhodování per rollam (§ 418 an. ZOK)**
  + **stanovy musí výslovně umožnit per rollam rozhodování** – tzv. příjímání mimo VH
    - na rozdíl od SRO, kde rozhodování per rollam plyne **přímo ze zákona**
  + Svolavatel zašle akcionářům návrh usnesení a akcionáři ve stanovené lhůtě vyjádření souhlas či nesouhlas
  + Pokud souhlas s rozhodnutím není doručen svolateli, **platí, že akcionář nesouhlasí (§ 419 odst. 1 ZOK)**
  + **Rozhodná většina se počítá z celkového počtu všech akcionářů**
  + Uplatněním práva na vysvětlení je společnost povinna poskytnout vysvětlení buď individuálně u sídla společnosti nebo na jiném vhodném místě určené v návrhu (!)
* **V poměrech společnosti s jediným akcionářem (§ 12 odst. 1 ZOK)**
  + Nevytváří se VH – tuto působnost vykonává jediný akcionář – i na taková rozhodnutí dopadá § 428 a § 429 ZOK

#### Svolání valné hromady

* Nenáležité svolání je důvodem pro prohlášení přijatých usnesení za neplatná
* **Pravidla pro svolání:**
  + **(1)** Osoby oprávněné svolat VH
  + **(2)** Forma a obsah VH
  + **(3)** Čas a místo konání
  + **(4)** Hmotněprávní lhůty
* Účelem je garance dostatečného časového předstihu o konání VH a pořadu jednání – **zajištění informovanosti akcionářů**

##### Kdy svolat VH

* **(1) Řádná VH**
  + Alespoň jednou za účetní období – 6 měsíců od posledního dne předcházejícího účetního období (§ 403 ZOK)
  + Důvodem je schválení účetní závěrky – dodržení podmínky **věrného a poctivého obrazu účetnictví** společnosti
* **(2) Mimořádná VH** 
  + Důvody
    - (1) neuhrazená ztráta společnosti dosáhne ½ ZK (celkové ztráty přesahují disponibilní zdroje společnosti k uhrazení ztrát)
    - (2) jiné vážné důvody srovnatelné se situací neuhrazené ztráty přesahující ½ ZK
  + Musí být svolána vždy na žádost kvalifikovaných akcionářů – navrhované záležitosti **musí** spadat do působnosti VH

##### Svolavatel

* Dualistický systém – představenstvo (§ 402 odst. 1 a 2 ZOK)
* Monistický systém – **SR**
  + **Nelze** přenést na statutárního ředitele – jedná se o **statusovou otázku, která je kogentní (!)**
  + Svolání statutárním ředitelem je **svolání neřádné**
* Pokud svolavatelé nesvolají VH – právo a povinnost svolat přechází na každého z akcionářů
  + DR – vyžadují-li to zájmy společnosti či představenstvo selže (§ 404 ZOK)
* Svolání lze pověřit i třetí osobu
* Stejně jako jiná právní jednání i na svolání VH platí úprava způsobu jednání za společnost
  + **Úprava je lex specialis** – za podmínek § 402 ZOK může i **jediný člen představenstva** svolat VH (a oprávněn jako jediný podepsat pozvánku), a to i když v OR je řečeno jinak
* **Kvalifikovaný akcionář**
  + Žádost ke svolání VH (§ 366 ZOK) může podat pouze akcionář splňující podmínky dle § 365 ZOK
  + Musí být splněna ke dni podání žádosti, popř. ke dni rozhodnutí o návrhu ke zmocnění kvalifikovaného akcionáře
* Svolat VH může i **kvalifikovaný akcionář se zmocněním soudu (§ 368 ZOK)** – na předchozí žádost nebylo reagováno
  + Lze se domáhat projednání **jen** záležitostí spadající do působnosti VH (!)
  + Je-li svolána VH před tím, než skončí řízení o zmocnění ke svolání VH, a nebyla-li vyslovena neplatnost usnesení této VH, návrh na zmocnění ke svolení se **zamítá**
  + **Porušení práv akcionářů dle § 366 až 367 ZOK** – nesvolání, pozdní svolání a zásah do navrhovaného pořadu jednání bez souhlasu navrhujícího akcionáře
  + **nejdříve musí být vyslovena neplatnost usnesení VH a až poté lze vyhovět návrhu na zmocnění ke svolání VH**
    - *rozhodnutí NS sp. zn. 29 Odo 1205/2006: „Konala-li se valná hromada s pořadem jednání obsahujícím záležitosti navržené akcionářem v jeho žádosti doplněným o další body, aniž by akcionář dal k doplnění pořadu jednání souhlas,* ***může jej soud zmocnit ke svolání valné hromady s jím navrhovaným pořadem jednání pouze tehdy, byla-li konaná valná hromada úspěšně napadena*** *podle § 183 ObchZ nebo zamítl-li rejstříkový soud návrh na zápis skutečností, vyplývajících z usnesení této valné hromady.“*
  + pokud o svolání VH zažádá více kvalifikovaných akcionářů – návrhy na pořad jednání lze spojit do jednoho jednání VH **pouze** se souhlasem všech dotčených akcionářů

##### Pozvánka na valnou hromadu

* Písemná – zajištění dostatečného časového předstihu o konání VH a otázek k projednání
* Obsah pozvánky (§ 407 ZOK)
* **(1) Místo a čas konání VH**
  + volba místa, času a hodiny **nesmí nepřiměřeně omezovat právo akcionáře se VH účastnit**
  + ochrana menšinových akcionářů před jejich účelovým vytěsněním z účasti na VH
* **(2) okruh otázek k projednání** 
  + **Záležitosti nezařazené na pořad jednání (neuvedené v pozvánce)**
    - Takové záležitosti **nelze** projednat
    - výjimkou je vyslovení souhlasu všech akcionářů (§ 408 odst. 3 ZOK)
    - zamezení projednání věcí, o kterých ostatní akcionáři nemohli předem vědět (tj. bez možnosti přípravy)
* **(3) návrh usnesení a jeho odůvodnění** –pokud je navrhováno přijetí usnesení
  + je-li na pořadu změna stanov – **součástí** pozvánky je **celé znění změn stanov (pouze měněné části)** – jakožto součást navrhovaného usnesení VH
    - **(1)** přímo integrální součástí navrhovaných usnesení nebo **(2)** obsažena v příloze k pozvánce
  + Další variantou je pozvánka se celým novým zněním stanov (při větším počtu změn)
    - Musí být odůvodněno co a proč se ve stanovách mění – takový postup je zakázán za účelem utajení změny
    - Text návrhu usnesení musí v **podrobnostech odkazovat na přílohu –** vyplývá z povinnosti předložení návrhu usnesení a jeho odůvodnění, resp. informaci o podstatě jednotlivých záležitostí zařazených na pořad jednání
  + **Pozvánka s rozsáhlými změnami** 
    - S ohledem na rozsah změn obstojí pozvánka s kompletním zněním celé pozvánky včetně všech příloh a doprovodných dokumentů na **internetových stránkách**

##### Proces svolání valné hromady

* **Podmínky: (1)** zaslání na adresu akcionářů a **(2)** zveřejnění na internetových stránkách (§ 406 ZOK)
  + zveřejnění na stránkách je povinností bez ohledu formu akcií či způsob obchodování s akciemi
  + **internetové stránky** – webové stránky přístupné prostřednictvím webových prohlížečů
    - doménové jméno musí být snadno zjistitelné (př. v OR či ve stanovách)
* **uveřejnění na stránkách je statusovou věcí, tudíž nelze vyloučit stanovami**
* **druhy akcií:**
  + (1) akcie na majitele – pozvánka doručena **již uveřejněním na internetových stránkách**
  + (2) zaknihované akcie a akcie na jméno – nutné doručení **písemné pozvánky na adrese uvedené v seznamu akcionářů**, resp.na adresu uvedenou v evidenci zaknihovaných akcií (u zaknihovaných akcií)
  + je možné stanovami nahradit rozesílání písemných pozvánek (§ 406 odst. 1 ZOK)
    - **není** přípustný pouhý odkaz na internetové stránky
    - náhrada musí **doplňovat** pozvánku na internetových stránkách – nesmí ale bezdůvodně omezovat možnost účasti na VH
* **vhodnost způsobu uveřejnění pozvánky**
  + třeba posuzovat na konkrétní poměry společnosti
  + informační zdroj **musí** být dostupný pro každého, a to bez vynaložení nepřiměřeného úsilí a nákladů
* stanovami lze změnit zaslání na adresu akcionářů – např. emailem (nicméně zaslání pozvánky emailem u velké AS, kde akcionáři jsou např. slepci/důchodci je nepřípustné)

##### Lhůta pro svolání valné hromady

* **zveřejnění:** nejméně **30 dnů** před konáním VH
  + jak zveřejnění na internetu, tak odeslání pozvánky ve stejné lhůtě (tj. pro akcie na jméno a zaknihované akcie)
  + lze prodloužit, **nikoliv** zkrátit
  + **u žádosti kvalifikovaného akcionáře pouze 15 dnů nebo 21 dnů u společností s akciemi na evropském regulovaném trhu (§ 367 odst. 1 ZOK)**
* **počítání lhůty pro svolání VH:**
  + nenásleduje-li lhůta stanovená podle dnů po dni rozhodném pro její začátek, ale tomuto dni předchází, musí se tato lhůta počítat **od rozhodného dne zpětně**
    - *př. VH AS, která vydala akcie na majitele, se má konat v pondělí 17. listopadu 2008. Tento den se do zákonné třicetidenní lhůty nezapočítává. Za "první" den třicetidenní lhůty je třeba vzít den bezprostředně předcházející, tj. 16. listopad 2008. "Posledním" je potom třicátý den zpětně od tohoto "prvního" dne, tedy den s datem 18. října 2008.*
  + je-li rozhodným dnem pro počátek běhu lhůty den konání VH, je **prvním dnem** běhu lhůty, který **předchází dni konání VH**
    - *rozhodnutí NS sp. zn. 29 Odo 783/2003: „Do lhůty, určené společenskou smlouvou společnosti s ručením omezeným, v níž musí být doručena pozvánka na valnou hromadu, se den konání valné hromady nezapočítává.“*

##### Vady svolání

* v důsledku neřádného svolání VH – přijatá usnesení budou zatížena vadou, pro kterou lze napadat žalobou
* výjimka – všichni akcionáři vysloví souhlas se svoláním VH nebo stanovy tuto možnost připouští (§ 411 odst. 2 ZOK)
* případné vady procesu (případně i obsahové nedostatky) lze zhojit **souhlasem všech akcionářů** (§ 411 odst. 2 ZOK)

#### Účast a hlasování na valné hromadě

* každý akcionář se může zúčastnit – i ten, který má prioritní akcie nebo nemůže vykonávat akcionářská práva (např. prodlení se splacením emisní kursu)
* **pokud však akcionář nemůže vůbec vykonávat akcionářská práva, nemůže se zúčastnit ani VH (§ 536 odst. 2 ZOK)**
* akcionář se jednání VH účastní **(1) osobně nebo (2) v zastoupení** (§ 399 ZOK)
  + akcionář **nemůže** být na jednání osobně a současně být v zastoupení (ve vztahu k jednomu druhu akcií)
    - další osoba se může účastnit jako host (jeho účast musí schválit VH, anebo právo je založeno ve stanovách)
  + **různé druhy akcií** 
    - akcionář vlastnící různé akcie se může nechat zastoupit různými osobami – možnost osobní účasti k jednomu druhu akcií a k ostatním v zastoupení
* **další účastníci VH:** členové představenstva a DR/ statutární ředitel a členové SR
* přístup veřejnosti je v zásadě nepřípustná – lze udělit výjimku, kdy VH souhlasí s přítomností jiných osob

##### Hlasování

* akcionář může vykonávat hlasovací práva náležejícím ke svým akciím **odlišně** za předpokladu, že ohledně určitých akcií **jedná na účet jiné osoby** (akcionář zde může jednat jako komisionář) (§ 401 odst. 2 ZOK)
* výše uvedené pravidlo nebrání tomu, aby za akcionáře odlišně hlasovali jeho zástupci (při udělení plných mocí k různým akciím)
* takto lze konstruovat, že budoucí nabyvatel je v zastoupení převodce akcií (!)

##### Rozhodný den

* **zaknihované akcií**
  + **zákonná fikce** – akcionářem je ten, kdo byl jako akcionář uveden ke dni, ke kterému byl vyhotoven zápis, tj. k rozhodnému dni
  + platí i v případě, že po rozhodném dni (před VH) došlo k převodu zaknihovaných akcií
  + obecně platí, že před svoláním společnost žádá o výpis z EZCP
* **akcie na jméno** 
  + akcionářem je osoba, která byla k rozhodnému dni zapsána v seznamu akcionářů – popř. ke dni konání VH (§ 265 odst. 1 ZOK)
* společnosti, jejichž akcie byly přijaty na obchodování na regulovaném trhu – rozhodný den je **7. den** před konáním VH
* u ostatních lze určit stanovami či rozhodnutím VH – rozhodný den **nemůže** předcházet více než 30 dnů před konáním VH

##### Využití technických prostředků

* stanovy mohou připustit účast na VH a výkon akcionářských práv s využitím technických prostředků
* např. přes Skype nebo je dokonce možné i korespondenční hlasování (hlasy se odevzdají dopředu)

##### Usnášeníschopnost

* schopnost usnášet se za přítomnosti akcionářů vlastnících akcie **přesahující** **30 % ZK** 
  + počet akcií, resp. účetní hodnota (u kusových akcií) nebo jmenovitá hodnota (u akcií s jmenovitou hodnotou) musí přesáhnout 30 % ZK
* lze stanovami modifikovat (zpřísnit či zmírnit)
  + možné je vázání nikoli na ZK
  + úplné vyloučení kvóra pro usnášeníschopnost – tím se logicky **nepoužije** zákonná úprava náhradní VH
  + snížení potřebného kvóra pro náhradní VH (př. prvotní VH vyžaduje 50 %, ale náhradní pouze 25 %)
* **obligatorní náležitosti stanov – musí určit kolik hlasů je spojenou s akcií (§ 250 odst. 2 písm. e) ZOK)**
  + kusové akcie – princip one share – one vote
  + zvláštní druhy akcií – akcie s vyšším počtem hlasů (ač se stejným emisním kursem)
* **náhradní VH** 
  + pokud první svolaná VH není usnášeníschopná – nutné svolat náhradní VH
  + **taková VH je usnášeníschopná bez ohledu na výši zastoupeného ZK**

#### Průběh valné hromady

* **(1)** přítomní akcionáři se zapisují do listiny přítomných – pro zjištění usnášeníschopnosti
* **(2)** volba orgánů VH – předseda, zapisovatel, ověřovatel zápisu a osoba pověřená sčítáním hlasů
  + Předseda zajišťuje řádný průběh VH – vytvoření podmínek pro rozhodování bez zbytečných průtahů a pro řádný výkon akcionářských práv
  + Zapisovatel – vyhotovuje zápis (dokumentace o průběhu tvorby usnesení VH)
* **(3)** rozhodování o jednotlivých bodech dle pořadu jednání
  + pokud se nebude přijímat usnesení – pouhé projednání bodu jednání
  + zařazení záležitostí nezařazených do pořadu jednání lze zahrnout pouze se souhlasem všech akcionářů (§ 408 ZOK)

#### Přezkum platnosti usnesení valné hromady

##### Povaha usnesení valné hromady

* rozhodnutí VH je právním jednání společnosti (srov. § 45 odst. 3 ZOK) – rovněž plyne z důvodové zprávy
* VH se rozhoduje usnesením – pro přijetí je nutno nadpoloviční většina **přítomných** akcionářů
* Ve významnějších či specifických záležitostí – pro přijetí hlasování kvalifikovanou většinou nebo dle druhů akcií
* **Vady usnesení**
  + **Usnesení je právní jednání**, na něž se uplatní zvláštní pravidla (§ 428 a nás. ZOK) – neuplatní se obecná úprava
  + Usnesení musí být v souladu se zákonem a stanovami – prostředek ochrany společnosti a třetích osob
  + **Druhy vadných usnesení:**
    - **(1)** usnesení neplatná
    - **(2)** usnesení zdánlivá (jako kdyby nebyla vůbec přijata)

##### Fikce nepřijatého usnesení

* **tzv. teorie fikce nepřijetí** – usnesení jsou zdánlivá (jako kdyby nebyla vůbec přijata) a nemohou vyvolat žádné právní účinky
* ex offo povinnost soudu přihlédnout k fikci nepřijetí a nejsou omezeni žádnou lhůtou od přijetí usnesení
* taxativně dané vady vedoucí k fikci nepřijetí (§ 41 odst. 1 a 2 ZOK):
  + **(1) změna stanov způsobem odporujícím donucujícím ustanovením zákona (§ 245 NOZ)**
  + **(2) VH chybí k přijetí usnesení působnost (§ 245 NOZ)**
    - Rozhodnutí o jmenování likvidátora dceřinné společnosti
    - Rozhodnutí o jmenování člena představenstva jeho předsedou
    - Rozhodnutí o tom, zda účast ve společnosti byla nabyta platně
  + **(3) neurčitost, nesrozumitelnost a závazek k nemožnému (§ 45 odst. 2 ZOK)**
  + **(4) rozdělení zisku v rozporu s bilančním testem (§ 350 odst. 3 ZOK)**
* rozpor s dobrými mravy **zakládají pouze důvod vyslovení neplatnosti (§ 428 ZOK)**
* na rozdíl od řízení o vyslovení **neplatnosti** – otázku fikce nepřijetí lze řešit i v jiných soudních řízeních (včetně rejstříkového a insolvenčního)
* zjistí-li soud v řízení dle § 428 až 429 ZOK, že napadané usnesení není neplatné, ale usnesení je zdánlivé
  + rozhodne o tom **bez návrhu**, aniž by zamítal návrh na vyslovení neplatnost
  + de facto soud zde **překročí** rámec návrhu, kterým by byl v řízení o vyslovení neplatnosti vázán (§ 90 odst. 2 ZŘS)

##### Neplatná usnesení a řízení o nich (§ 428 a § 429 ZOK)

* **právní úprava** 
  + Dle principu delegace (§ 3 odst. 1 ZOK) úprava práva napadat neplatnost odkázána na NOZ (§ 258 až 260 NOZ)
* pouze soud prohlašuje jejich neplatnost – dokud není vyslovena neplatnost, usnesení je platné, byť je vadné
  + usnesení je platné bez ohledu na to, zda a jak moc je v rozporu s právními předpisy a stanovami
  + **výjimkou** je přijetí vedoucí k **fikci přijetí** **(!)**
  + je-li usnesení prohlášené za neplatné – jedná se o ex tunc neplatnost (!)
* **účel a význam právní úpravy brojení proti platnosti usnesení**
  + prostředek ochrany individuálních práv a právního postavení zákonem vymezených osob (viz oprávněné osoby)
  + **obecný nástroj ochrany zákonností ve vnitřních poměrech společností** 
    - *rozhodnutí NS sp. zn. 29 Odo 1400/2006: „Právo napadnout před soudem usnesení valné hromady akciové společnosti…, příčí-li se usnesení (či způsob jeho přijetí) zákonu, zakladatelským dokumentům anebo stanovám, není pouze prostředkem ochrany individuálních práv a právního postavení určitého navrhovatele, nýbrž* ***především zákonem předvídaným nástrojem obecné ochrany zákonnosti ve vnitřních poměrech společnosti****, resp. souladu těchto vnitřních poměrů s autonomní úpravou provedenou v zakladatelských dokumentech či stanovách, a to s ohledem na širší kontext ochrany společnosti, resp. všech osob oprávněných takový návrh podat, jakož i dalších osob, jež mohou být těmito vnitřními poměry dotčeny.“*
* **podmínky k prohlášení neplatnosti:**
* **(1) vada** – rozpor se zákonem, stanovami či dobrými mravy
  + Materiální (obsahová) vada
  + Formální (procedurální) vada – nedostatek kvóra, neřádné svolání VH, nedostatečná většina pro přijetí rozhodnutí
  + **Nelze vyslovit neplatnost (§ 260 NOZ)** – (a) zásah do práv třetích osob nebo (b) porušení zákona nebo stanov, aniž by to mělo závažné právní důsledky (tzv. bagatelní porušení) a je zde zájem společnosti hodný ochrany pro nevyslovení neplatnosti
* **(2) oprávněná osoba (§ 428 odst. 1 ZOK)** – akcionář, člen představenstva, člen DR, stutární ředitel, člen SR a likvidátor
  + **Problematika aktivní věcné legitimace**
  + Za určitých okolností i osoba, která ztratila postavení k podání návrhu (přestože je rozhodujcí je stav v době vyhlášení rozhodunutí)
  + platí i pro osobu, která ztratila postavení k podání návrhu v průběhu řízení
  + aktivní legitimaci má akcionář, jehož akcie byly sepsány do konkursní podstaty úpadce, ačkoliv přechází na správce
* **(3) hmotněprávní a prekluzivní lhůta (§ 259 NOZ)** **–** platí teorie dojití (návrh musí dojít k soudu)
  + **Subjektivní (3 měsíce)** – osoba se dozvěděla a mohla dozvědět
    - K běhu subjektivní lhůty u nepřítomných akcionářů – **běží rovněž jako u přítomných dnem konání a přijetí rozhodnutí (resp. usnesení)**
      * Důvodem je, žeakcionářům před konáním jednání VH byla doručena pozvánka – ta oznamuje jednak konání jednání VH, tak pořad VH, resp. o čem se bude rozhodovat
      * Jinak řečeno nepřítomná osoba (akcionář) ví či mohla vědět, zda a jaká rozhodnutí byla přijata
    - Odlišná situace u **neřadného** svolání VH – zde platí, že nepřítomnému akcionáři běží lhůta až ode dne, kdy se **opravdu** dozvěděl o usnesení
  + **Objektivní (1 rok)** – bez ohledu na to, zda běží subjektivní lhůta
  + Stavění lhůty by bylo v rozporu s principem právní jistoty – okolnosti dle § 645 až § 652 NOZ jsou v poměrech ZOK bez právního významu (nelze tedy prodloužit subjektivní lhůtu např. o 6 měsíců)
* **(4) podání protestu (§ 424 odst. 1 ZOK)**
  + **Po podání protestu se může kterýkoli akcionář dovolávat neplatnosti usnesení**
  + Vyjádření pochybnosti o souladu se zákonem, stanovami či dobrými mravy a úvaha o vyjasnění pochybností v řízení o neplatnostoti usnesení VH
  + **K odůvodnění protestu** 
    - Protest musí být **odůvodněn** – protestující musí označit, proti jakému usnesení vznáší protest, a musí konkrétně odůvodnit (tj. proč považuje, že unesení v rozporu se zákonem, stanovami či dobrými mravy)
    - Zpochybňujcí stanovisko (P.Čech):
      * zbytečně zatěžuje průběh VH, neboť nelze protest zaznamenat mimo jednání
      * přítomný akcionář je limitován, neboť nemůže bez rozmyslu vypočítat všechny důvody
    - **nepřítomný** akcionář má zase prostor pro uplatnění všech (jakýkoliv) důvodů
  + Protest nebude podmínkou pro podání návrhu na neplatnost v těchto případech:
    - (1) důvody pro neplatnost nebylo možné na dané VH zjistit
    - (2) akcionář se VH nezúčastnil – viz nepřítomný akcionář
    - (3) chybou zapisovatele nebo předsedy VH nebyl protest zapsán
  + Ostatní aktivně legitimované osoby jsou oprávněny podat návrh na vyslovení neplatnosti usnesení bez ohledu na to, zda byl podán protest
* **Procesní aspekty**
  + Nesporné řízení ve statusových věcech právnické osoby zahájené **pouze** na návrh (v prvním stupni krajský soud)
  + Soud vázán návrhem (§ 26 ZŘS) a nelze uzavřít smír ani rozhodnout rozsudkem pro uznání
  + **Účastníci řízení:** (1) navrhovatel (vystupují vlastním jménem) a (2) společnost

## Dualistický systém

### Představenstvo

##### Postavení

* Výkonný orgán společnosti – rozhodování o day-to-day operations
* Zavazují společnost ve všech věcech a přísluším jim téměř neomezené právo disposice s majetkem společnosti
* Zákaz zasahování do obchodního vedení – garance nezávislého výkonu funkce, tj. bez zásahu vnějších vlivů

##### Působnost

* SO společnosti – zastupování ve všech záležitostech (§ 164 NOZ)
* **Zajišťování obchodního vedení** – nikdo nesmí zasahovat a udělovat pokyny představenstvu (§ 435 odst. 3 ZOK)
  + Výjimka – žádost člena představenstva o udělení pokynu (§ 51 odst. 2 ZOK) nebo společnost je členem koncernu
* **Zbytková působnost (§ 163 NOZ)** – představenstvo má veškerou působnost, ledaže právní předpisystanovy svěří jinému orgánu

##### Složení

* má 3 členy (FO i PO) – možnost modifikace stanovami
* více členů – volba předsedy představenstva
* předseda má rozhodující hlas v případě rovnosti hlasů (§ 44 odst. 3 ZOK)

##### Rozhodování

* **má-li více členů – tvoří kolektivní orgán (představenstvo může být i jednočlenné)**
  + **rozhodnutích se pořizují zápisy – význam při posuzování odpovědnosti za újmu** 
    - **požadavek uvedení jména členů, kteří hlasovali kladně, negativně či se zdrželi (!)**
    - **vyvratitelná domněnka u neuvedených členů o hlasování pro přijetí rozhodnutí (§ 440 odst. 3 ZOK)**
* **horizontální delegace – možnost rozdělení působnosti dle jednotlivých oborů (§ 156 odst. 2 NOZ)**
  + **o určité otázce rozhoduje ten příslušný pověřený člen**
  + **významné při zkoumání povinnosti nahradit škodu**
  + **ve vztahu k ostatním činnostem má člen představenstva povinnost dohlížet na činnost ostatních členů**
* **funkce (jak výkonná, tak kontrolní) musí být vykonávána s péčí řádného hospodáře**

##### Vznik a zánik funkce

* Vznik
* **(1) volbou VH, popř. DR, určí-li tak stanovy (§ 421 odst. 2 písm. e) ZOK)**
  + volba účinná v okamžiku zvolení, resp. přijetí usnesení VH – **zápis do OR má pouze deklaratorní charakter**
* **(2) kooptace (§ 444 odst. 1 ZOK)** –musí stanovit stanovy a počet člen představenstva neklesl pod polovinu
* **(3) volba náhradníků (§ 442 odst. 2 ZOK)** – náhradníci jsou voleni dopředu
* **(4) jmenování soudem (§ 443 ZOK)**
  + zánik funkce člena – povinnost zvolení nového člena do **2 měsíců**
  + není-li tak učiněno a představenstvo není způsobilé vykonávat svou funkci – na návrh osoby, která má na tom právní zájem, soud jmenuje chybějícího člena
* Zánik
* **(1) uplynutím**
  + jednoletého funkčního období (§ 439 odst. 3 ZOK) – modifikace stanovami či smlouvou o výkonu funkce
  + relativně snadná odvolatelnost – v závislosti na VH či DR
  + německé akciové právo umožnuje odvolání pouze z vážného důvodu
* **(2) odstoupení** – nelze učinit v nevhodné době (§ 59 odst. 5 ZOK)
  + projev povinnosti loajality – odstoupením funkce nesmí způsobit společnosti újmu
* **(3) odstoupení z důležitých osobních důvodů** – nutné vyvažovat zájmy společnosti a osobní zájem člena
* **(4) smrt, zánik právnické osoby bez právního nástupce**
* **(5) ukončení funkce člena** – povinnost zvolit do dvou měsíců (§ 443 ZOK)

##### Povinnosti (viz B40)

* **(1) Péče řádného hospodáře**
* **(2) Povinnost loajality**
* **(3) Zákaz konkurence**
  + **smyslem je zabránit odlivu obchodu v důsledku aktivity člena představenstva, který mohla společnost uzavřít**
  + **prolomení zákazu konkurence – člen představenstva na konkurenční aktivitu písemně upozornil a VH, popř. DR do 1 měsíce neprojevila svůj nesouhlas (§ 442 ZOK)**
  + **porušení zákazu vznikne povinnost vydat získaný prospěch** 
    - **Popřípadě převedení práva vzniklá z konkurenčního jednání**
    - **Postihuje nejen člena, ale i nabyvatele bez dobré víry**
    - **Uplatnění práva omezeno krátkou prekluzivní lhůtou (§ 5 odst. 2 ZOK)**
  + **Možnost požadavat náhrady újmy či zdržení se konkurenčního jednání**

##### Odpovědnost za porušení povinností, střet zájmů a odměňování (viz B40)

### Dozorčí rada

##### ****Postavení****

* **Hlavním úkolem je kontrola představenstva – VH může určit zásady činnosti DR**
* **Kontrolní nástroje**
  + **(1) Oprávnění volit a odvolávat členy představenstva**
  + **(2) Schvalování smlouvy o výkonu funkce (§ 438 ZOK)**
  + **(3) Právo preventivní kontroly – určitá jednání podmíněna předchozím souhlasem (§ 49 ZOK)**

##### ****Působnost****

* **Dohled nad výkonem působnosti představenstva a na činnost společnosti**
* **Nástroje (§ 447 ZOK) – nahlížení do dokladů/záznamů činnosti společnosti či právo vyžadovat informace od představenstva**
* **Následná kontrola – posuzování již uskutečněných jednání**
* **DR pravidelně informuje VH o činnosti představenstva – při zjištění nedostatků informuje představenstvo a výzve jej k odstranění nedostatků**
* **Právo svolat VH a žalovat na neplatnost usnesení** 
  + **Zastupování společnosti v řízení proti členovi představenstva (př. řízení o náhradě újmy)**

##### ****Složení****

* **3 členové (FO i PO) (§ 448 odst. 1 ZOK) – modifikace stanovami (snížit i zvýšit)**
* **Inkompatibilita funkce v DR a představenstva (§ 448 odst. 7 ZOK)**
* **DR jako kolektivní orgán – volba předsedy a rozhodování ve sboru**

##### ****Vznik a zánik funkce****

* **VH volí a odvolává členy DR (§ 448 odst. 2 ZOK)**
* **členství po dobu 3 roků (§ 448 odst. 6 ZOK)**

##### ****Povinnosti** **–** **péče řádného hospodáře, zákaz konkurence, pravidla o střetu zájmů (viz B40)****

## Monistický systém

* **Možnost kumulace funkcí** – jedna FO může zastávat funkci statutárního ředitele a předsedy (a jediného) SR
* *Stanovisko NS Cpjn 204/2015: „Za této situace by bylo v rozporu s podstatou monistického systému dovozovat... neslučitelnost funkce člena správní rady a statutárního ředitele… Z výše uvedeného plyne, že je-li správní rada dle stanov akciové společnosti unipersonální, může být statutárním ředitelem i jediný člen správní rady.“*

### Správní rada

* **Postavení** – kontrolní i výkonný orgán
* **Působnost** 
  + **(1)** kontrola obchodního vedení (§ 460 odst. 1 ZOK)
  + **(2)** kontrola činnosti spolenosti (§ 446 odst. 1 ve spojení s 456 odst. 2 ZOK)
  + **(3)** částečné obchodní vedení – SR oprávněna stanovovat pravidla/mantinely obchodního vedení
  + **(4)** zbytková působnost (§ 460 odst. 2 ZOK) – do působnosti náleží jakákoli věc, ledaže ji svěří VH
  + SR **není** oprávněna zastupovat společnost – zástupčí oprávnění náleží statutárnímu řediteli co by SO
* **Složení (§ 457 ZOK)** – 3 členové – lze modifikovat
* **Předseda SR**
  + Volí a odvolává SR
  + Organizační a kontrolní působnost – tj. řízení SR (svolávání k jednání), komunikace s VH a kontrola řádného výkonu funkce orgánů podřízených SR (vyjma NO to mohou být např. zvláštní výbory)
  + **Pouze FO může být předsedou (§ 461 odst. 2 ZOK)** – ostatní členové FO a PO
* **Rozhodování** 
  + Má-li více členů, je orgánem kolektivním a rozhoduje ve sboru
  + Možnost horizontální delegace (tj. rozdělení podle oborů specializace)
  + SR se schází jednou za 2 měsíce (§ 459 odst. 2 ZOK)
* **Vznik a zánik funkce** – volbou a odVH (§ 448 odst. 1 ve spojení s § 456 odst. 2 ZOK)
* **Povinnosti** – povinnost péče řádného hospodáře, zákaz konkurence a pravidla o střetu zájmů

### Statutární ředitel

* **Postavení a působnost** –SO monistické AS (§ 463 odst. 1 ZOK), jemuž náleží obchodní vedení
  + **Povinnost respektovat SR stanovené zaměření obchodního vedení**
* Statutárním ředitel může být pouze jedna FO (!)
* **Vznik a zánik funkce** – odlišné názory
  + 1. názor (P. Šuk, P. Čech)
    - ačkoliv § 463 ZOK stanovuje, že statutárního ředitele jmenuje SR – konflikt § 421 odst. 2 písm. e) ZOK
    - užitím § 456 odst. 2 lze formulaci „DR“ číst jako „správní rada“ – tedy DR, resp. **správní radě náleží volba a odvolání, pouze pokud to stanovy připouští**
    - jinými slovy do působosti SR náleží jakákoli věc, ledaže ji zákon svěřuje VH (§ 460 odst. 2 ZOK)
    - *stanovisko NS Cpjn 204/2015: „Statutárního ředitele* ***volí a odvolává valná hromada, neurčí-li stanovy****, že tak činí správní rada (§ 421 odst. 2 písm. e), § 456 odst. 2 a § 463 odst. 1 věta první z. o. k.)“*
  + 2. názor (J. Lasák, B. Havel)
    - § 463 odst. 1 ZOK je **lex specialis** k § 421 odst. 2 písm. e) ZOK
    - *Soudím, že § 463 odst. 1 je* ***ustanovením speciálním*** *k§ 421 odst. 2 písm. e). Pokud totiž zákonodárce v rámci úpravy monistického systému přímo u vymezení statutárního ředitele stanoví, kdo jej volí a odvolává, měla by tato úprava mít přednost před vymezením působnosti valné hromady. Domnívám se proto, že zmínku o volbě statutárního ředitele u působnosti valné hromady je* ***nutné vykládat tím způsobem, že stanovy mohou určit, že jej valná hromada jmenuje a odvolává****.*

# 51. DRUŽSTVO (PRÁVNÍ POVAHA, ČLENĚNÍ DRUŽSTEV, ZALOŽENÍ A VZNIK, ORGANISAČNÍ STRUKTURA)

## PRÁVNÍ POVAHA

* **Definice (§ 552 odst. 1 ZOK):** *„Družstvo je společenství neuzavřeného počtu osob, které je založeno za účelem vzájemné podpory svých členů nebo třetích osob, případně za účelem podnikání.“*
  + Družstvo lze založit pouze za účelem podnikání (př. zemědělská a výrobní družstva)
  + Bytové družstvo lze založit pouze za účelem zajišťování bytových potřeb (§ 727 odst. 1 ZOK)
  + Sociální družstvo lze založit pouze za jiným než podnikatelským účelem (§ 758 ZOK)
* **Právní povaha:**
  + Kapitálová OK – i poměrech družstva je povinnost vytvářet ZK a členové družstva neručí za dluhy
  + Neuzavřený (otevřený) počet členů – nabytí účasti není podmíněno změnou ZPJ (osobní společnosti) nebo zvýšením ZK při navýšení počtu členů (kapitálové společnosti)
  + Proměnlivý ZK – přijetím nového člena se ZK zvýší hodnotu členského vkladu
  + Družstevní demokracie – rovnost členů, **stejný základní členský vklad** a při rozhodování má každý člen **jeden hlas**
* **Minimální počet členů** – družstvo má nejméně 3 členy (§ 552 odst. 2 ZOK)
  + Sníží-li se počet členů pod zákonný limit – jedná se o důvod pro zrušení a nařízení likvidace
  + Pokud družstvo v přiměřené lhůtě určené pro nápravu přijme další členy (čímž naplní minimální počet) – soud nevydá rozhodnutí o zrušení (!)
* **Obchodní firma (§ 552 odst. 3 ZOK)** – musí obsahovat „družstvo“ – buď součástí firmy nebo v dodatku
* **Doba trvání:** na dobu určitou/neurčitou – není-li ve stanovách určena doba, platí nevyvratitelná domněnka o době neurčité

## ČLENĚNÍ DRUŽSTEV

* **Dělení podle účelu** – **(1)** sociální, **(2)** bytové, **(3)** výrobní, **(4)** spořitelní družstva

### Malé družstvo (§ 726 ZOK)

* Družstvo, jehož členská základna má méně než 50 členů – při překročení zákonného limitu povinnost změnit stanovy, jmenovat představenstvo a zřídit kontrolní komisi **do 3 měsíců**
* Stanovy mohou určit, že se ustanovuje představenstvo – SO je předseda družstva
* Kontrolní komise se zrřizuje, není-li stanoveno jinak – kontrolní činnost vykonává ČS

### Bytové družstvo (§ 727 an. ZOK)

* **Definice (§ 727 odst. 1 ZOK):** družstvo založené **jen** za účelem zajišťování bytových potřeb svých členů
  + ZOK umožňuje i správu bytových a nebytových prostorů ve vlastnictví **jiných** osob
  + Vedlejší činnost – možnost provozovování jiné činnosti např. podnikatelské činnosti za kumulativní podmínek
    - (1) neohrožení uspokojování bytových potřeb
    - (2) doplňkový/vedlejší charakter
  + Změna předmětu činnosti a změna na jiné družstvo – přípustné, pokud ani jeden člen není nájemcem bytu či nebytového prostoru (§ 730 ZOK)
  + **Omezení hospodaření (§ 750 an. ZOK)** – zákaz převedení vlastnického práva či zatížení, není-li udělen písemný souhlas s úředně ověřenými podpisy všech členů
* **Obchodní firma** (§ 728 ZOK) – musí obsahovat „bytové družstvo“
* **Družstevní byt a družstevní nebytový prostor** (legislativní zkratka „družstevní byt“) – považuje se za předpokladu, že:
  + je v budově ve vlastnictví/spoluvlastnictví družstva
  + bylo poskytnuto do nájmu, jenž je ve vlastnictví/spoluvlastnictví družstva
  + umístěn v budově ve vlastnictví jiné osoby, podílel-li se na jeho zřízení člen družstva členským vkladem v rámci družstevní výstavby
* **Nájem** – uzavírá se dle ustanovení NOZ za podmínek stanovených ZOK, popř. stanovy bytového družstva (§ 741 an. ZOK)
  + Ustanovení o výpovědi nájmu se nepoužijí (!)
  + při pronájmu družstevního bytu nečlenovi – jedná se běžný nájem, nikoliv nájem družstevního bytu
* **Stanovy a zvláštní náležitosti**
  + (1) podmínky pro vznik práva na uzavření nájemní smlouvy
  + (2) podrobnější úprava PaP spojených s právem na uzavření a užívání družstevního družstva
    - **zvláštní práva (§ 742 ZOK):** (i) na uzavření nájemní smlouvy na dobu neurčitou a (ii) stanovení nájemného
  + Pro změnu úpravy dalších náležitostí stanov týkající se výše uvedeného – nutný souhlas **všech** nájemníků nebo osob mající právo na uzavření nájemní smlouvy (§ 731 odst. 2 ZOK) – nemusí být udělen na ČS

##### Členství v bytovém družstvu

* **obecně** – vznik členství může být podmíněn převzetím vkladové povinnosti k dalšímu členskému vladu (§ 733 odst. 1 ZOK)
* **členství PO (§ 735 ZOK)** – možnost omezit či vyloučit členství PO – následná změna nemá vliv na stavající členství PO
* **zánik členství (viz B52)**
* **vyloučení (§ 734 ZOK)** – důvody pro vyloučení
  + (1) hrubé porušování povinnost vyplývající z nájmu
  + (2) pravomocné odsouzení pro úmyslný trestný čin – spáchán na družstvu/osobě bydlící v domě/cizímu majetku
* **společné členství manželů (§ 739 ZOK)**
  + družstevní podíl je součástí společného jmění manželů – tím vzniká společné členství v družstvu
  + práva spojená s nájem/práve na uzavření nájemní smlouvy – jedná se o práva **společná (!)**
    - změna na výlučné členství jednoho z manželů **nemá** vliv na společný nájem manželů – nicméně zánik členství má vliv na zánik nájmu druhého manžela

##### Družstevní podíl v bytovém družstvu

* převod (§ 736 ZOK)– **nelze omezovat nebo vyloučit** – převodem dochází též k převodu nájmu/práva na uzavření smlouvy
* přechod (§ 737 ZOK)– **nelze vyloučit (§ 42 odst. 1 in fine ZOK)**
  + **přechod členství a nájmu na dědice** – smrtí nájemce přechází členství a nájem/právo na uzavření nájemní smlouvy na dědice družstevního podílu
  + při smrti jednoho z manželů – družstevní podíl přechází na druhého z manželů
* rozdělení (§ 738 ZOK) – nelze omezit nebo vyloučit (výjimka: lze rozdělit, pokud člen je nájemcem dvou družstevních bytů)

##### Samospráva (§ 753 ZOK)

* **definice:** *„Samospráva je organizační jednotkou bytového družstva, ve které se organizují členové bytového družstva zejména za účelem efektivního výkonu svých členských práv a povinností.“*
* při zřízení je nutné vymezit (i) okruh působnosti, (ii) pravidla organisace a činnosti a (iii) možnost jmenování dalších orgánů

### Sociální družstvo (§ 758 an. ZOK)

* **Definice (§ 758 ZOK):** družstvo, jehož předmětem činnosti je soustavně vyvíjet [1] **obecně prospěšné činnosti** směřující na [2] **podporu sociální soudružnosti** za účelem [3] **pracovní a sociální integrace znevýhodněných osob** do společnosti s přednostním uspokojováním místních potřeb a využíváním místních zdrojů
  + Zákaz přeměny na jiné než sociální družstvo a vyvíjení jiné než výše uvedené činnosti (§ 760 ZOK)
  + **Omezení hospodaření** – srov. § 765 ZOK
* **Obchodní firma (§ 759 ZOK)** – musí obsahovat „sociální družstvo“
* **Stanovy a zvláštní náležitosti (§ 762 ZOK):**
  + (1) cíle a podmínky činnosti
  + (2) podmínky pro nakládání se ziskem
    - Lze rozdělit nejvýše 33 % disponibilního zisku mezi členy po doplnění fondů (rezervní a jiné) (§ 766 ZOK)
* **Členství (§ 763)** – podmínky pro členství FO
  + (1) výkon práce na základě pracovního poměru
  + (2) výkon práce bez nároku na odměnu mimo rámec pracovního poměru na základě dobrovolnosti
  + (3) FO jsou poskytovány služby v rámci obecně prospěšné činnosti
    - Přestane-li člen vykonávat práci po dobu delší než 90 dnů – představenstvo jej může rozhodnout o zániku členství – **soudní přezkum je nepřípustný** (§ 764 ZOK)
  + *Rozhodnutí NS 29 Cdo 4937/2009: „Při formulaci podmínek vzniku členství ve stanovách družstva musí být vždy respektovány zásady, na kterých stojí družstevní právo. Jednou z těchto zásad je i* ***zásada rovnosti členů družstva*** *(uchazečů o členství v družstvu), z níž vyplývá, že* ***mezi členy (uchazeči) nemohou být činěny rozdíly*** *např. z důvodů rasových či majetkových.“*
* **Převod a přechod družstevního podílu v sociálním družstvu se zakazuje (§ 763 odst. 2 ZOK)**
* **Členská schůze (§ 769 an. ZOK)**
  + Obecné pravidlo – každý člen má 1 hlas – lze upravit, aby FO měla 10 % anebo PO měla 25 % všech hlasů
    - Další hlasy takových členů nelze použít, rozhoduje-li se o: **(1) schválení poskytnutí finanční asistence, (2) uhrazovací povinnosti, (3) zrušení družstva s likvidací, (4) přeměně družstva**
  + **Nesmí se rozhodovat na dílčích ČS (§ 770 ZOK)**
* **Likvidační zůstatek (§ 772 ZOK):** po uspokojení práv členů na výplatu podílu připadne zůstatek **jinému sociálnímu družstvu** – jinak obci, kde má sídlo (jedná se o speciální pravidlo)

## ZALOŽENÍ A VZNIK

* ZPJ družstva jsou stanovy – jedná se o právní jednání, resp. smlouvu sui generis (srov. rozhodnutí NS sp. zn. 29 Odo 146/2003) – **tato smlouva (stanovy) se uzavírá přijetím na ustavující schůzi**
* **Obligatorní obsahové náležitosti stanov (§ 123 odst. 1 NOZ a § 553 ZOK)** – př. firma, sídlo, podmínky členství, PaP aj.
* **Změny stanov** – rozhodování o změně stanov náleží do působnosti ČS (§ 656 písm. a) ZOK)
  + Změna stanov nabývá **účinnosti** dnem jejího schválení (§ 554 odst. 1 ZOK) – lze odložit stanovami nebo stanoví přímo zákon (srov. § 566 odst. 2 ZOK)
  + Změna stanov v důsledku jiné právní skutečnosti – povinnost představenstva vyhotovit **úplné znění stanov** (takovou změnu neschvaluje NO a nevyžaduje notářský zápis) (§ 554 odst. 2 ZOK)

## ORGANISAČNÍ STRUKTURA

### Obecně

* Obligatorní orgány – ČS, představenstvo, kontrolní komise
* Členství v orgánech družstva – členy mohou být **pouze členové družstva** (§ 630 ZOK)
* **Rozhodování a hlasování** – každý má jeden hlas – k ujednání přiznávající hlasy v rozporu se zákony se nepřihlíží (§ 633 ZOK)
  + Výjimka: stanovy mohou přiznat **více hlasů** při hlasování na **ČS** – tato výjimka se neuplatní pro záležitosti dle § 650 odst. 2 ZOK (!)
    - **(i) schválení poskytnutí finanční asistence**
    - **(ii) uhrazovací povinnost**
    - **(iii) zrušení družstva s likvidací**
    - **(iv) přeměna družstva**
    - **(v) vydání dluhopisů**
* **Funkční období** **členů volených orgánů (§ 632 ZOK)** – nesmí být delší než 5 let
* **Zápis o jednání orgánu (§ 634 ZOK)** – svolatel jednání orgánu pořizuje zápis obsahující: (i) datum, (ii) místo, (iii) program, (iv) přijatá usnesení, (v) výsledky hlasování, (vi) námitky členů (seznam členů/pozvánka/podklady jako příloha)

### Členská schůze

* NO družstva (§ 44 odst. 1 ZOK) – všichni členové družstva mají právo se účastnit ČS – toto právo přísluší i likvidátorovi (§ 635 odst. 1 ZOK)
* Zastoupení jiného člena (§ 635 odst. 2 ZOK) – **jedna osoba nesmí zastoupit více než 1/3 všech členů (!)**

#### Působnost (§ 650 ZOK)

* Rozhodování o nejdůležitějších záležitostech
* Další působnost dle ZOK (§ 567 ZOK) – rozhodování o zvýšení základního členského vkladu
* Stanovami lze rozšířit působnost ČS
* **Výhrada rozhodnutí o dalších otázkách (§ 657 ZOK)** – ČS si může vyhradit rozhodování i těch otázkách, které nebyly zákonem/stanovami svěřeny do její působnosti – nicméně nelze o takové otázce rozhodnout na téže ČS, kde došlo k výhradě

#### Svolání členské schůze (§ 638 an. ZOK)

* Svolává představenstvo – případy:
  + (1) nejméně jednou za každé účetní období – a to nejpozději do 6 měsíců od skončení účetního období (§ 638 ZOK)
  + (2) je-li to v důležitém zájmu družstva – neuhrazená ztráta dosáhne výše ZK nebo družstvo je v úpadku/hrozí úpadek (§ 639 odst. 2 ZOK)
  + (3) žádost kontrolní komise nebo alespoň 10 % členů mající 1/5 všech hlasů (§ 639 odst. 3 ZOK)
    - Není-li svolána do 30 dnů – ČS svolá osoba písemně zmocněná kontrolní komisí/všemi členy

#### Pozvánka na členskou schůzi (§ 636 an. ZOK)

* nejméně **15 dnů** před konáním ČS se uveřejní na internetových stránkách a zašle pozvánka na adresu členů
* **Náležitosti pozvánky (§ 636 odst. 2 ZOK):**
  + (1) firma a sídlo
  + (2) místo a čas
  + (3) označení o (řádné) ČS nebo náhradní ČS
  + (4) program
  + (5) místo k seznámení se s podklady
* **Záležitosti nezařazené do programu lze projednat pouze za účasti a se souhlasem všech členů družstva** 
  + *Rozhodnutí NS sp. zn. 29 Cdo 2340/2007: „Za rozhodnutí procedurální povahy, která nemusí být uváděna jako body programu v pozvánce na shromáždění delegátů či členskou schůzi, lze považovat jen ta, která se týkají* ***organizace a průběhu konkrétního shromáždění*** *delegátů či členské schůze…Jde tedy o rozhodnutí, která nemají obecnou povahu v tom smyslu, že by jimi byla stanovena pravidla i do budoucna.“*

#### Kvorum a přijímání usnesení (§ 644 an. ZOK)

* Kvorum neboli usnášeníschopnost **za přítomnosti většiny všech členů mající většinu všech hlasů** (§ 644 odst. 1 ZOK)
  + nepřihlíží se k přítomnosti a hlasům členů, kteří nemohou vykonávat hlasovací právo (!)
* rozhoduje se **většinou hlasů**, není-li stanoveno jinak
  + hlasování o záležitostech dle § 650 odst. 2 ZOK – o těchto záležitostech se hlasuje vždy zásadou **one man-one vote**
    - **kvórum – 2/3 všech členů; hlasování – alespoň 2/3 všech přítomných** **členů**
* **náhradní členská schůze (§ 647 a § 648 ZOK)**
  + v případě, že řádná ČS není usnášeníschopná – nutno svolat **samostatnou** pozvánkou se stejným programem (§ 647 ZOK)
  + náhradní ČS je usnášeníschopná **bez ohledu** na kvórum (§ 648 odst. 1 ZOK)
  + nezařazené záležitosti lze projednat za přítomnosti **všech** a souhlasem **všech** členů (§ 648 odst. 2 ZOK)
* **nemožnost výkonu hlasovacího práva (§ 660 ZOK):**
  + (i) prodlení s vkladovou povinností
  + (ii) rozhodování o námitkách proti vyloučení člena
  + (iii) rozhodování o odvolání z funkce
  + (iv) rozhodování o poskytnutí finanční asistence dotčenému členu

#### Zápis o usnesení členské schůze (§ 659 ZOK)

* Svolatel má povinnost **do 15 dnů** ode dne konání ČS vyhotovit zápis z jednání – jedná se o konkretisaci § 634 odst. 1 ZOK
* **Osvědčení notářským zápisem** – v případě (1) změny stanov, (2) zrušení s likvidací, (3) přeměna nebo (4) schválení převodu/zastavení vedoucí k podstatné změne v předmětu podnikání nebo činnosti družstva

#### Neplatnost usnesení členské schůze (§ 663 ZOK)

* Aktivní legitimace – člen družstva, člen představenstva, kontrolní komise nebo likvidátor
* Usnesení je právním jednáním – nicméně se nepoužijí ustanovení NOZ o neplatnosti, omylu a následcích (§ 45 odst. 3 ZOK)
* Prekluzivní hmotněprávní lhůta – subjektivní (3 měsíce) a objektivní (1 rok)

#### Alternativní možnosti účasti na rozhodování družstva

##### Rozhodování per rollam (§ 652 an. ZOK)

* **Lze** pro dílčí ČS✘**nelze** pro shromáždění delegátů (§ 652 odst. 2 ZOK)
* Rozhodování mimo zasedání ČS – písemná forma nebo využití technických prostředků (př. skype)
* Podmínky (§ 653 ZOK):
  + (1) zaslání **textu** navrhovaného rozhodnutí a jeho odůvodnění
  + (2) určení lhůty pro doručení vyjádření člena – stanovy nebo do 15 dnů
  + (3) podklady potřebné pro přijetí navrhovaného rozhodnutí
* Nedoručí-li člen souhlas s návrhem – **nevyvratitelná právní domněnka o vyslovení nesouhlasu** (§ 654 odst. 1 ZOK)
* **Při rozhodování se počítá rozhodná většina z celkového počtu všech členů** (§ 654 odst. 3 ZOK)

##### Dílčí členské schůze (§ 664 an. ZOK)

* V případě, kdy účast všech členů je fakticky nemožná (zejm. pokud je velká členská základna družstva)
* Stanovy musí určit (§ 664 odst. 1 ZOK)
  + **(1)** pravidla pro zařazení všech členů do jednotlivých dílčích ČS
  + **(2)** období pro konání jednotlivých dílčích ČS – mezi prvním a posledním nesmí být časová mezera delší 40 dnů
* **Program všech dílčích ČS musí být stejný (!) – doplnění programu jednání je nepřípustné (§ 665 ZOK)** 
  + Usnášeníschopnost – z celkového součtu hlasů všech přítomných členů na všech dílčích ČS
  + Přijetí usnesení – z celkového součtu hlasů odevzdaných na všech dílčích ČS dohromady
* **Je-li nutné usnesení osvědčit notářským zápisem, každé přijaté usnesení na dílčí ČS musí být osvědčeno**
* **Ochrana členů** **(§ 667 ZOK)** – rozhodování o záležitosti dotýkající se přímo oprávněního zájmu člena – nutna pozvánka na každou z dílčích ČS
* Výsledky jednání a všechna přijatá usnesení musí být uveřejněna po dobu **nejméně 60 dnů** na informační desce (§ 668 ZOK)

##### Schromáždění delegátů (§ 669 an. ZOK)

* Lze zřídit pouze pro družstvo s členskou základnou s více než 200 členy (!)
* Možnost rozhodovat o nejdůležitějších věcech **prostřednictvím zvolených delegátů** – odchylka od principu družstevní demokracie
* Další zúčastněné osoby (§ 682 odst. 2 ZOK) – člen představenstva/kontrolní komise, likvidátor aj.
* **Rozdíly od členské schůze**
  + (1) rozhodují pouze volbou určení **zástupci členů** – kdežto na dílčích ČS rozhodují **všichni členové**
  + (2) členství v orgánu vzniká **volbou (§ 672 ZOK)** – nicméně se **nejedná** o členy **voleného orgánu**, proto se neprosadí úprava postavení PaP členů volených orgánů
* **Vznik a zánik funkce delegáta (§ 672 an. ZOK)** 
  + **Vznik**: každý volební obvod volí z řad svých členů **jednoho delegát** – každý člen ve volebním obvodu má při volbě/odvolání jeden hlas, není-li stanoveno jinak (§ 672 odst. 2 ZOK)
    - **Funkční období nesmí trvat déle než 5 let (§ 674 odst. 1 ZOK)** – končí všem delegátům stejně
    - **PaP** – osobní výkon funkce (a nemůže se nechat jinak zastoupit) a **povinnost zúčastnit se shromáždění delegátů (§ 682 odst. 1 ZOK)**
  + **Náhradní delegát** **(§ 699 a § 700 ZOK)** – za každého delegáta je dovolen pouze jeden náhradník (!)
    - Při zániku funkce delegáta, nastupuje náhradní po zbytek funkčního období
* **Hlasovací právo (§ 684 ZOK)** – delegát má tolik hlasů, kolik jich mají členové zařazení do volebního obvodu, kde byl zvolen
* **Svolání shromáždění delegátů (§ 685 ZOK)** – obdobné jako u ČS – rozdíly:
  + Představenstvo svolá také, pokud o to požádá (1) kontrolní komise nebo (2) 10 % delegátů
  + Po uplynutí 30 dnů od doručení – svolává kontrolní komise/likvidátor/ 1/3 členů představenstva
  + Po uplynutí 10 dnů, kdy výše uvedené osoby měly svolat – osoba zmocněná dožadujícími se delegáty
* Pozvánka (§ 689 ZOK) – obdobné jako u ČS – **nicméně nelze po odeslání měnit program (§ 689 odst. 2 ZOK)**
* **Kvórum a přijímání** – na usnášeníschopnost nemá vliv, že nebyl v příslušném volebním obvodě zvolen delegát
  + Záležitosti dle § 650 odst. 2 ZOK:
    - (i) usnášeníschopnost – delegáti zastupující alespoň 2/3 **všech** členů
    - (ii) přijetí – delegáti zastupující alespoň 2/3 členů **zastoupených** na schromáždění
  + Ostatní záležitosti – přítomnost **nadpoloviční** většiny **delegátů** mající dohromady **nejméně nadpoloviční většinu hlasů**
* **Náhradní shromáždění (§ 695 ZOK)** – kvórum je splněno při přítomnosti nejméně 10 % delegátů, nejméně 5 delegátů
* **Neplatnost usnesení** – obdobé jako u ČS
  + Důvodem pro neplatnost není (§ 703 ZOK):
    - **(i)** zařazení do volební obvodu v rozporu se zákonem/stanovy
    - **(ii)** nezvolení náhradníka
    - **(iii)** neúčast delegáta na shromáždění delegátů
    - **(iv)** jednání delegáta v rozporu s usnesením členů volebního obvodu

### Představenstvo (§ 705 an. ZOK)

* Kolektivní SO s nejméně 3 členy a působností v obchodním vedení – pouze člen družstva může být členem představenstva
  + Na rozdíl od kapitálových společností – není zakázán zásah do obchodního vedení, tj. lze udělovat pokyny
  + Nicméně ČS **si nesmí** přisvojit působnost ve věcech obchodního vedení (§ 657 část za středníkem ZOK)
* Zákaz konkurence – podnikání v předmětu činnosti družstva, členství v OS jiné PO se stejným předmětem činnosti, současné členství v kontrolní komisi

### Kontrolní komise (§ 715 an. ZOK)

* Kolektivní KO s nejméně 3 členy s působností spočívající v kontrolní činnosti a projednávání stížnosti členů
  + pouze člen družstva může být členem kontrolní komise
* Uděluje písemná stanoviska k účetní závěrce/ návrh rozdělení zisku nebo úhradě ztráty/ návrh na uhrazovací povinnost
* **Právo požadovat jakékoliv informace a doklady o hospodaření**
* **Výkon činnost je zcela nezávislý na ostatních orgánech**

### Výbor pro audit – zejména pro spořitelní a úvěrová družstva

# 52. DRUŽSTVO (DRUŽSTEVNÍ PODÍL, POSTAVENÍ ČLENA DRUŽSTVA)

## DRUŽSTEVNÍ PODÍL

* **Družstevní podíl** představuje PaP člena plynoucí z účasti (srov. § 30 ZOK a § 595 odst. 1 ZOK) – každý člen může mít **pouze** jeden družstevní podíl (§ 32 odst. 1 ZOK a § 595 odst 2 ZOK)
* **Princip jednotnosti podílu (§ 606 ZOK)** – při nabytí podílu stávající a nový podíl **splynou**
  + je-li na podíl vázáno právo třetí osoby – ke splynutí se zatíženým podílem až dnem **zániku** práva třetí osoby
* **spoluvlastnictví družstevního podílu** – spoluvlastníci podílu jsou společnými členy družstva
  + ve vztahu k družstvu je podíl spravován správcem určený dohodou spoluvlastníků (př. správcem jeden ze spoluvlastníků) – podíl ve společném jmění manželů je spravovám **kterýkoli z manželů** (§ 32 odst. 5 ZOK)
* **družstevní podíl se nemůže nikdy stát uvolněným podílem** – nedojde-li přechodu, dojde k zániku podílu
* **rozdělení družstevního podílu (§ 607 ZOK)** – umožňují-li stanovy lze rozdělit se souhlasem představenstva – neplatí, pokud rozdělením by majetková účast klesla pod výši základního členského vkladu
* **finanční asistence** – poskytnutí zálohy/finančních prostředků za účelem získání družstevního podílu
  + **(1) spravedlivé podmínky, (2) vypracování písemné zprávy představenstvem** – odůvodnění výhod a rizik, podmínky poskytnutí, proč není v konfliktu s družstevním zájmem, **(3) nezpůsobení úpadku**

### Majetková účast člena v družstvu

#### Členský vklad

* Členský vklad je **tvořen součtem základního členského vkladu a všech dalších vkladů člena** **(§ 563 odst. 3 ZOK)**
* **(1) Základní členský vklad**
  + **§ 563 odst. 1 ZOK:** *„Každý člen se podílí na základním kapitálu družstva* ***základním členským vkladem****.“*
  + **§ 564 odst. 2 ZOK:** *„Výše základního členského vkladu je pro všechny členy družstva* ***stejná****.“*
  + **§ 565 ZOK:** *„Za trvání členství* ***nelze*** *základní členský vklad nebo jeho část vracet; to neplatí, jestliže došlo ke snížení základního členského vkladu.“*
* **(2) Další členský vklad (§ 572 ZOK)**
  + Stanovy mohou určit, že člen se může podílet na ZK **jedním nebo více dalšímu členskými vklady** – výše pro jednotlivé členy může být různá
  + **Písemná smlouva o převzetí povinnosti k dalšímu členskému vkladu** – náležitosti:
    - (1) výše peněžitého dalšího členského vkladu, resp. jaká věc tvoří nepeněžitý členský vklad a jeho ocenění
    - (2) lhůta pro splnění vkladové povinnosti
  + Není-li stanoveno jinak – nelze za trvání členství další členský vklad nebo část vracet ani jinak vypořádat
* **Vstupní vklad (§ 564 odst. 1 věta druhá ZOK)** – podmínkou pro vznik členství může být pouze splnění vkladové povinnosti ke vstupnímu vkladu – vstupní vklad je de facto stanovami určená část ZK
* **Nepeněžitý vklad** 
  + Předmět vkladu musí být oceněn znaleckým posudkem
  + Nelze započíst na členský vklad vyšší částkou, než jakou byl oceněn posudkem
  + Na rozdíl od ostatních OK nepeněžitým vkladem může být i **provedení práce nebo poskytnutí služby (§ 574 ZOK)**

#### Změny výše základního členského vkladu

* Zvýšení/snížení základního členského vkladu je v režimu ZOK přípustné (§ 566 an. ZOK) – o změně výše rozhoduje **ČS**
* **Zvýšení základního členského vkladu (§ 566 až 567 ZOK)**
  + Stanoví-li to stanovy lze zvýšit tzv. doplatky – o jeho zvýšení lze rozhodnout pouze **(1)** **jednou za 3 roky a (2) nejvýše na trojnásobek stávající výše**
  + mezi přijetím rozhodnutí o změně stanov umožňující zvýšení základního členského vkladu a přijetím rozhodnutí (jako takovým) o zvýšení základního členského vkladu **musí uplynout alespoň 90 dnů** **(§ 566 odst. 2 ZOK)**
  + možnost poměrně zvýšit základní členský vklad z **vlastních zdrojů družstva** – podmínky:
    - (1) účetní závěrka ověřena auditorem s výrokem bez výhrad
    - (2) nelze použít rezervní či jiné fondy vytvořené pro jiné účely (tj. družstvo není oprávněno měnit účel)
    - (3) zvýšení nesmí být vyšší než rozdíl mezi vlastním kapitálem a součtem ZK a jiných vlastních zdrojů
* **Snížení základního členského vkladu (§ 568 an. ZOK)**
  + Představenstvo je povinno zveřejnit rozhodnutí ČS o snížení **do 15 dnů** ode dne přijetí **dvakrát po sobě s časovým odstupem 30 dnů** (§ 568 odst. 1 ZOK)
  + **Ochrana věřitelů** 
    - Povinnost písemně vyzvat všechny známé věřitele k přihlášení všech pohledávek ve lhůtě 90 dnů po posledním zveřejnění oznámení (§ 568 odst. 2 ZOK) – neplatí při snížení za účelem úhrady ztráty (!)
    - Družstvo poskytne přiměřené zajištění pohledávky nebo ji uspokojí (pokud je pohledávka včas přihlášena) (§ 569 odst. 1 ZOK) – neplatí, pokud se snížením zhorší dobytnost pohledávek za družstvem
      * Pokud družstvo popírá, že snížením došlo k zhoršení dobytnosti – o povinnosti o poskytnout zajištění rozhodne soud (§ 569 odst. 3 ZOK)

## POSTAVENÍ ČLENA DRUŽSTVA

### Nabývání a pozbývání členství

* Členství jednoho z manželů nezakládá členství druhého – neplatí v poměrech bytového družstva – družství podíl v společném jmění manželů zakládá tzv. společné členství manželů (§ 739 odst. 1 ZOK)

#### Nabytí členství

##### Originární nabytí

* **(1) nabytí členství zakladatele**
  + Podmínky:
  + **(i) prohlášení o převzetí vkladové povinnosti k základnímu členskému vkladu (§ 564 odst. 1 ZOK)**
    - Ústní forma – na ustavující schůzi družstva (osvědčené notářským zápisem o jeho průběhu)
    - Písemná forma – jako příloha notářské zápisu osvědčující ustavující schůzi družstva
      * V případě nemožnosti účasti na ustavující schůzi – doručení prohlášení SO **do** **15 dnů**
  + **(ii) splnění vkladové povinnosti** – do 15 dnů od konání ustavující schůze
  + **(iii) další podmínky určené stanovami** – vznik pracovního poměru (§ 564 odst. 1 ZOK)
    - Vznik pracovního poměru jako zákonná podmínka vzniku členství u sociálního družstva
* **(2) přijetí za člena** 
  + O přijetí rozhoduje představenstvo (§ 577 odst. 3 ZOK) – stanovy mohou svěřit jinému orgánu vyjma KO
  + Písemná forma – jak přihláška, tak rozhodnutí o přijetí (§ 577 odst. 2 ZOK)
    - Náležitosti – firma družstva, jméno a bydliště/sídlo uchazeče, vymezení družstevního podílu
  + Splatnost vkladu – na rozdíl při založení splatnost je určena toliko stanovami
  + Další podmínky – je-li vznik členství podmínek pracovním poměrem, členství vzniká až jeho **vznikem (§ 579 ZOK)**
* **(3) vydržení** 
  + Podmínky:
  + **(i) poctivá držba**
  + **(ii) vydržecí doba v délce 3 roků** – popř. 6 let, pokud neprokáže právní důvod držby (tj. pravost držby)

##### Derivativní nabytí

* Převod/přechod **nepřípustný**, je-li členství vázáno na pracovní poměr (§ 598 ZOK)
* **(1) převod** 
  + Nabyvatelem podílu pouze osoba splňující podmínky pro vznik členství (§ 599 ZOK)
    - Převod na jiného člena – volně převoditelný (stanovy mohou převod vyloučit)
    - Převod na třetí osobu – stanovy musí výslovně připustit
  + V poměrech bytového družstva je podíl **neomezně převoditelný (§ 736 odst. 1 ZOK)**
  + Smlouva o převodu družstevního podílu – kupní smlouva (úplatný převodi), darovací smlouvy (bezúplatný převod) či směnná smlouva (směna družstevních podílů)
  + **Účinnost převodu** – doručení účinné smlouvy nebo prohlášení o uzavření smlouvy (§ 602 odst. 1 ZOK)
  + **Nabyvatel vstupuje do všech PaP, jež jsou součástí podílu** – nicméně převodce ručí za dluhy spojené s podílem (§ 601 odst. 1 ZOK)
* **(2) přechod**
  + Stanovy mohou přechod podílu vyloučit – pravidlo se neprosadí v poměrech bytového družstva
  + **Dědění** – podmínka souhlasu představenstva pro vznik členství – dědic musí podat žádost (§ 604 ZOK)
    - * Není-li dědic vyrozuměn do 30 dnů – **nevyvratitelná domněnka** o souhlasu se členstvím
    - účast v družstvu lze vypovědět nejpozději **do 1 měsíce**, přičemž výpovědní doba činí 3 měsíce (§ 603 ZOK)
    - Dědici má právo na vypořádací podíl – vyplaceno v penězích se splatností 3 měsíců ode dne možnosti zjištění jeho výše (§ 624 ZOK)
  + **Právní stupnictví při přeměně** – PO musí požádat a představenstvo musí souhlasit se členstvím
    - Vysloví-li představenstvo souhlas s přechodem na více nástupců – platí i schválení o rozdělení (§ 605 odst. 2 ZOK věta druhá)
* **Seznam členů (§ 580 an. ZOK)**
  + Povinnost vést seznam členů obsahující údaje o jednolivých členech ([1] jméno, [2] bydliště/sídlo, [3] den a způsob vzniku, [4] výše členského vkladu a rozsah splnění vkladové povinnosti)
    - Údaje lze používat pouze pro družstevní potřeby – jiný účel použití podmíněn souhlasem členů (§ 581 odst. 2 ZOK)
  + Každý člen má právo nahlížet do seznamu a žádat vydání potvrzení o členství a o obsahu zápisu (§ 581 odst. 1 ZOK)
    - **Jiné osoby mohou nahlížet jen s písemným souhlasem s úředně ověřeným podpisem člena** (§ 582 ZOK)

#### Zánik členství (§ 610 ZOK)

##### Dohoda o zániku členství (§ 611 ZOK) – písemná forma a zánik členství dnem nabytí účinnosti dohody

##### Vystoupení člena (§ 612 a § 613 ZOK)

* Písemná forma – stanovy mohou určit výpovědní dobu **nepřekračující délku 6 měsíců** 
  + Neurčí-li stanovy výpovědní dobu – lze označit jiný den než den doručení (od doručení **nesmí** uplynout více než 1 rok)
* Zvláštní úprava pro vystoupení z důvodu nesouhlasu se změnou stanov – podmínky
  + (1) hlasování proti změně stanov
  + (2) doručení oznámení o nesouhlasu se změnou a vystoupením do 30 dnů
* Členství zaniká uplynutím **1 měsíce** od doručení oznámení – pro vystupujícího člena platí režim stanov před změnou
* Přijetí změny na schromáždění delegátů – právo vystoupit do 1 měsíce, nejdéle však do 3 měsíců (!)

##### Vyloučení člena (§ 614 an. ZOK)

* (1) člen porušuje opakovaně a závažným způsobem členství, nebo (2) nesplňuje podmínky pro členství
* Možnost stanovit i další důvody – musí se jednat o **důležité důvody**
* **Rozhodnutí o vyloučení člena v působnosti představenstva** – lze svěřit jinému orgánu (např. ČS)
  + Rozhodnutí o vyloučení předchází **písemná** výstraha s upozorněním na možnosti vyloučení a důvod (srov. rozhodnutí 29 Cdo 4002/2009)
  + Též musí vyzývat k ukončení porušování členských povinností a odstranění následků s 30denní lhůtou
  + **Výstraha není třeba, pokud následky jsou neodstranitelné (!)**
* **O vyloučení lze rozhodnout do 6 měsíců, kdy se družstvo dozvědělo o důvodu vyloučení, nejpozději do 1 roku (§ 617)**
  + Člen může namítat proti vyloučení – podává k **ČS** do 30 dnů od doručení oznámení o vyloučení (to platí i v případě, kdy o vyloučení rozhodla přímo ČS)
  + Rozhodnutí o námitkách musí být oznámeno doručeno doporučeným dopisem do vlastních rukou (§ 621 ZOK)
* Členství zaniká marným uplynutím lhůty pro podání námitek/ doručení rozhodnutí o zamítnutí námitek
* **Návrh na vyslovení neplatnosti rozhodnutí o vyloučení nebo rozhodnutí o zamítnutí námitek (§ 620 ZOK)**
  + Jedná se o návrh směřující proti rozhodnutí **ČS** **(!)** – do 3 měsíců od doručení
  + Návrh lze podat, aniž by byly podány námitky – o vyloučení rozhodla přímo ČS
  + Pokud rozhoduje jiný orgán než ČS – podání námitek je **nezbytné**
  + Do uplynutí 3měsíční lhůty – družstvo nesmí uplatňovat práva vyplývající z členství

##### Konkurs na majetek člena

##### Další důvody ukončení členství – výkon rozhodnutí, právní moc exekučního příkazu, zastavení exekuce, neúspěšná dražba

##### Obnova členství

* (1) zrušení konkursu na majetek člena – povinnost insolvenčního správce do 30 dnů vrátit vypořádací podíl
* (2) zastavení výkonu rozhodnutí nebo exekuce

### Práva a povinnosti

* Obecná úprav PaP v § 575 ZOK
* **práva určena na základě délky členství** – délka členství se počítá od vzniku členství toho z právních předchůdců, jehož členství vzniklo dříve. Započte se i doba, po kterou byl člen/předchůdce člen OK, která byla právním předchůdcem družstva

#### Práva

##### Právo podílet se na řízení a rozhodování v družstvu – právo volit členy volených orgánů, právo na informace, vznášet návrhy/protinávrhy

##### Actio pro socio (§ 584 ZOK) – právo domáhat se náhrady újmy způsobené členem voleného orgánu družstva (srov. § 53 odst. 3 ZOK) – před podáním žaloby nutno informovat

##### kontrolní komisi – pokud žaloba směřuje na člena představenstva

* 1. představenstvo – pokud žaloba směřuje na člena jiného orgánu

##### Podíl člena na zisku (§ 586 ZOK)

* Toto právo lze založit stanovami – zejména u družstev založených za podnikatelským účelem
* Absence podmínek rozdělování podílu na zisku – distribuce v poměru splněné vkladové povinnosti ke splacenému ZK (§ 586 ZOK)
* Plně se prosadí pro pravidla pro rozdělení zisku dle § 34 ZOK

##### Vypořádací podíl člena družstva (§ 623 an. ZOK)

* Při zániku členství jinak než převodem/přechodem podílu
* **Určení výše (§ 623 ZOK)** – lze modifikovat způsob výpočtu – musí se jednat vždy o vypořádání **poctivé** 
  + (1) vymezení poměru splněné vkladové povinnosti k členskému vkladu vůči souhrnu splněných vkladových povinností všech členů
  + (2) vynásobení vymezeného poměru výší vlastního kapitálu družstva (zjištěný z účetní závěrky sestavené k poslednímu dni účetní období, v němž členství zaniklo)
* **Splatnost (§ 624 ZOK)** – uplynutím 3 měsíců ode dne, kdy byla nebo mohla být zjištěna jeho výše
  + Lze modifikovat výplatu vypořádacího podílu – nesmí být delší než 2 roky ode dne zániku členství

##### Podíl na likvidačním zůstatku

* **Postup při rozdělení** 
  + (1) podle výše, v jaké splnili svou vkladovou povinnost
  + (2) podle poměru k výši splacených/vnesených členských vkladů
  + (3) podle družstevních podílů
* **V poměrech bytového družstva** – roven splněné vkladové povinnosti k členskému vkladu – zůstanou-li po rozdělení prostředky (vyplacených v penězích), dělí se rovným dílem
* **V poměrech sociálního družstva** – stejná úprava jako u bytového družstva
  + Výjimka – nadbytečné prostředky připadnou dle rozhodnutí ČS **jinému sociálnímu družstvu (§ 772 ZOK)** – není-li jiné družstvo, tak obci, v níž má sídlo

#### Povinnosti

##### Povinnost loajality (viz B47)

##### Vkladová povinnost (viz. majetková účast člena v družstvu)

##### Uhrazovací povinnost (§ 587 an. ZOK)

* Stanoví-li tak výslovně stanovy – (1) stejná pro všechny členy a (2) nepřekračuje 3násobek základního členského vkladu
* Výjimka pro členy volených orgánů – až do výše 10násobku základního členského vkladu (§ 588 odst. 2 ZOK)
* **(1) Lze uložit i opakovaně či (2) jen těm členům, jenž způsobili nebo podstatným způsobem se podíleli na vzniku ztráty**
* Podmínky stanovení:
  + (i) zakotvení ve stanovách
  + (ii) účinnost povinnosti až pro účetní období následující po účetním období, ve kterém byla stanovena
  + (iii) rozsah nesmí být vyšší, než skutečná výše ztráty družstva

# 53. OBCHODNÍ KORPORACE SE ZVLÁŠTNÍM PRÁVNÍM REŽIMEM

## Obecně

* obsaženo ve **zvláštních zákonech**, které jsou **ve vztahu speciality** k úpravě v zákoně o obchodních korporacích a občanském zákoníku
* právo EU – nařízení o obezřetnostních požadavcích na úvěrové instituce a investiční podniky
* požadavek **udělení povolení** (licence) **ČNB**
* **provozní požadavky a zásady hospodaření** – účelem je zabezpečit obezřetný způsob hospodaření a vytváření dostatečných rezerv, korporace musí mít zpracováný odpovídající **řídící a kontrolní systém**

### Založení a vznik

* obecná právní úprava právní formy OK, která je pro danou činnost předepsána, doplněná o podmínky stanovené zvláštním zákonem
* požadavky na udělení povolení: dostatek finančních zdrojů, splacení ZK v požadované výši, důvěryhodnost a způsobilost osob, technická a organizační opatření
* povolení obsahuje vymezení podnikatelských činností, k jejichž provozování je zvláštní korporace oprávněna
* povolení je uděleno na dobu neurčitou a je nepřevoditelné

### Organizace zvláštní korporace

* zvláštní zákon stanovuje požadavky na jednotlivé orgány, popř. předepisuje povinnost zřídit další orgány (výbor pro audit, výbory pro rizika, úvěrová komise atd.)
* k přijetí některých zásadních rozhodnutí NO se vyžaduje souhlas orgánu státního dohledu (např. ČNB), jinak jsou neplatná; informační povinnost
* členové SO mají zvláště upravenou odpovědnost za plnění svých povinností
* další náležitosti stanov za účelem vyšší transparentnosti

### Společníci zvláštní korporace

* zájemci o nabytí kvalifikované účasti na zvláštní OK nebo o její ovládání musí požádat o souhlas dohledový orgán
* je posuzována důvěryhodnost žadatele (popř. jeho orgánů), odborná způsobilost a zkušenost atd.
* při neplnění zákonem stanovených podmínek může dohledový orgán společníkovi pozastavit výkon některých práv

### Státní dohled

* předmětem státního dohledu je dodržování podmínek povolení a právních předpisů
* korporace je povinna orgánu státního dohledu poskytnout stanovené podklady a informace
* dohledový orgán je oprávněn přijmout nápravná opatření a sankce vůči korporaci, např. nucenou správu korporace (pozastavuje se výkon funkce všech orgánů banky, správce má postavení SO)

### Zrušení a zánik

* platí obecná úprava doplněná zvláštním zákonem
* soud rozhodne o zrušení a likvidaci, pokud byly porušeny podmínky pro vznik nebo zákon
* likvidace – likvidátora jmenuje a odvolává soud na návrh ČNB

## BANKY

* banka je OK, jejímž účelem je provádět bankovní obchody: přijímat vklady, poskytovat úvěry a zajišťovat platební styk
* synonymem banky je spořitelna (dříve rozdíl – spořitelny byly zaměřené na FO)
* **banka**
  + **AS** (nebo SE) se sídlem v ČR
  + **přijímá vklady od veřejnosti, poskytuje úvěry** na základě **bankovní licence**
  + další činnosti: platební styk a zúčtování, vydávání a správa platebních karet a cestovních šeků, poskytování záruk, otvírání akreditivů, obstarávání inkasa, poskytování investičních služeb atd.

### Založení a vznik banky

* žádost k udělení licence může předložit již vzniklá AS, zakladatel nové AS, spořitelní a úvěrní družstvo, pokud současně požádá o souhlas se změnou právní formy
* zvláštní požadavky na AS
  + průhledný a nezávadný původ ZK a dalších finančních zdrojů banky, minimální **výše ZK 500 000 000 Kč**, **splacený** ZK v plné výši
  + důvěryhodnost a odborná způsobilost osoby, které má být licence udělena, osob s kvalifikovanou účastí, nebo 20 největších akcionářů, členů volených orgánů
  + požadavky na osoby úzce propojené s bankou (průhlednost, nesmí bránit bankovnímu dohledu)

### organizační struktura banky

* požadavky na volené orgány: představenstvo musí mít **alespoň 3 členy**, SR **alespoň 5** (z nich jedním správní ředitel); členem voleného orgánu může být jen FO
* významná banka je povinna zřídit další orgány: výbor pro rizika, výbor pro jmenování, výbor pro odměňování
* povinnost zřídit **výbor pro audit** (3 členové, nejméně jeden nezávislý na bance)

## STAVEBNÍ SPOŘITELNY

* banka, která může vykonávat pouze činnosti, povolené v jí udělené bankovní licenci, kterými jsou **stavební spoření a další činnosti podle zákona**
* zákon č. 96/1993 Sb., **o stavebním spoření a státní podpoře stavebního spoření**
* **stavební spoření** – účelové spoření spočívající v přijímání vkladů od účastníků stavebního spoření, poskytování úvěrů účastníkům stavebního spoření, poskytování příspěvků účastníkům stavebního spoření
* další činnosti: poskytování úvěrů osobám uspokojujícím bytové potřeby, přijímání vkladů od bank a dalších finančních institucí, poskytování záruk za úvěry ze stavebního spoření, obchodování s dluhopisy atd.
* **bankovní licenci** uděluje stavební spořitelně ČNB; Ministerstvo financí schvaluje všeobecné obchodní podmínky stavební spořitelny a vykonává státní kontrolu

## DRUŽSTEVNÍ ZÁLOŽNY

* zákon č. 87/1995 Sb., **o spořitelních a úvěrních družstvech**
* činnost: **přijímání vkladů a poskytování úvěrů jenom svým členům**
* další činnosti – pouze pro členy
  + finanční leasing, platební styk, zúčtování a vydávání a správa platebních prostředků, poskytování záruk ve formě ručení nebo bankovní záruky, otvírání akreditivů, obstarání inkasa atd.
* firma musí obsahovat označení „spořitelní a úvěrní družstvo“/„družstevní záložna“/„spořitelní družstvo“/„úvěrní družstvo“
* hospodaření družstevní záložny – družstevní záložna zřizuje **rizikový fond a rezervní fond**

### Založení a vznik družstevní záložny

* **nejméně 30 členů**, musí být **splacena částka nejméně 35 000 000 Kč** ze ZK – družstvo **se sídlem** na území ČR

### Členství v družstevní záložně

* povinnost seznámit všechny uchazeče o členství se všemi skutečnostmi souvisejícími s členstvím
* družstevní podíl přechází na právního nástupce člena, který zemřel nebo zanikl, pokud je způsobilý
* družstevní podíl lze převést na jinou osobu
* při hlasování má každý člen tolik hlasů, kolik násobků základního členského vkladu do družstva vložil
* předmět členského vkladu může být pouze **peněžitý**

### Organizace družstevní záložny

* **úvěrová komise** – nejméně 3 členové; rozhoduje o poskytování úvěrů a záruk a zajištění úvěrů
* významné družstevní záložny zřizují výbor pro rizika, výbor pro jmenování, výbor pro odměňování
* **výbor pro audit**

### Přeměny

* fúze je možná jen s jinou družstevní záložnou, rozdělení lze pouze na družstevní záložny – nutný předchozí souhlasu ČNB
* změna právní formy je možná pouze na AS, pokud ČNB a udělila souhlas a rozhodla o udělení bankovní licence

## POJIŠTOVNY

* **pojištění** – sdružení osob, které se cítí ohroženy nahodilým vznikem určité majetkové potřeby, a které se sdružily za účelem společného uhrazení této potřeby, vznikne-li některé ze zúčastněných osob
* pojištění v oboru práva veřejného: sociální, nemocenské, důchodové
* pojištění **v oboru práva soukromého**: dobrovolné pojištění – pojištění životní a neživotní
* **pojišťovna**
  + oprávněna provozovat **pojišťovací činnost** na základě a v rozsahu **povolení**
  + **AS nebo družstvo**
  + na území ČR
* **provozní požadavky a zásady hospodaření**
  + povinnost vytváření **technických rezerv** (peněžní prostředky na výplatu pojistných plnění)
  + povinnost udržovat **disponibilní míru solventnosti** (upravená výše vlastních zdrojů, garanční fond pojišťovny)

### Pojišťovací činnost

* přebírání pojistných rizik na základě uzavřených pojistných smluv a plnění z nich
* správa pojištění, likvidace pojistných událostí, poskytování asistenčních služeb, uzavírání smluv se zajišťovnami (zajišťovací činnost – přebírání pojistných rizik pojišťovny) o zajištění závazků vyplývajících z pojistných smluv, činnost směřující k předcházení vzniku škod a zmirňování jejich následků

### Založení a vznik pojišťovny

* podmínky pro udělení povolení: požadavky na výši ZK, splacené vklady, slovo „pojišťovna“ ve firmě

### Organizace pojišťovny

* pojišťovna je povinna ustanovit **odpovědného pojistného matematika** – posuzuje správnost různých výpočtů, zpracovává ročně zprávu o své činnosti
* pojišťovna je povinna zřídit **výbor pro audit**

# 54. UNIJNÍ FORMY OBCHODNÍCH KORPORACÍ

## Evropské hospodářské zájmové sdružení

* OK, jejímž účelem je usnadňovat nebo rozvíjet hospodářskou činnost svých členů a zlepšit nebo zvýšit hospodářské výsledky této činnosti
* může být **založeno pouze pro podpůrné a doplňkové činnosti** ve vztahu k hlavním činnostem svých členů, **není určeno k podnikání** (ale je vždy podnikatelem, protože se zapisuje do obchodního rejstříku)
* na neřešené otázky se **subsidiárně použije úprava VOS (!)**
* na evropské úrovni nemá právní osobnost, české právo mu ji přiznává
* právní úprava
  + **nařízení o evropském hospodářském zájmovém sdružení**
  + zákon č. 360/2004 Sb., **o evropském hospodářském zájmovém sdružení**
* musí mít obchodní firmu, která má v dodatku „evropské hospodářské zájmové sdružení“ nebo „EHZS“
* sídlo se musí nacházet **na území EU**
* **evropský prvek** – členové musí mít sídlo či ústředí nebo musí vykonávat svou činnost na území různých členských států EU
* založení **smlouvou o sdružení**
* vznik **zápisem do veřejného rejstříku** určeného národním prováděcím předpisem (tj. OR)
* musí mít **alespoň dva členy**
* organizační struktura
  + NO – **společně jednající členové**
  + SO – **jednatel nebo jednatelé**
  + další fakultativní orgány
* zrušení jednomyslným **rozhodnutím** všech členů, rozhodnutím soudu
* sdružení zaniká **zrušením registrace** (výmazem z obchodního rejstříku)

## Evropská společnost

* kapitálová společnost ve formě AS
* **povinná tvorba ZK** v minimální výši 120.000 EUR
* ZK je rozdělen na akcie
* akcionáři **ručí za dluhy společnosti jen do výše jimi upsaného ZK**
* právní úprava
  + **nařízení o statutu evropské společnosti**
  + zákon č. 627/2004 Sb., **o evropské společnosti**
* autonomní právo fungování a vnitřní organizace SE tvoří její **stanovy**
* obchodní firma musí obsahovat **dodatek se zkratkou SE**
* **sídlo se musí nacházet na území EU** a ve stejném členském státě jako její správní ústředí
* založení společnosti
  + společnost může **vzniknout fúzí AS**, založením **holdingové SE**, založením **dceřiné SE** či **přeměnou** AS na SE
  + existující SE může sama založit dceřinou SE
  + zakladateli mohou být pouze **právnické osoby**, které se řídí právem nejméně dvou členských států
* vznik SE se sídlem v ČR zápisem do OR
* **účast zaměstnanců na řízení** SE
  + práva na informace a projednání, možnost tvorby výboru zaměstnanců nebo volba jejich zástupců
  + dohoda o způsobu a rozsahu zapojení zaměstnanců
* **VH** a její rozhodování se subsidiárně řídí národní úpravou státu sídla
* **dualistická organizační struktura**
  + řídící orgán (v českém právu **představenstvo**)
  + dozorčí orgán (v českém právu **DR**)
* **monistická organizační struktura**
  + pouze jeden orgán, kterému náleží řídící i kontrolní funkce – správní orgán (**SR**)
  + členský stát může stanovit, že obchodní vedení společnosti bude vykonávat statutární ředitel
* v otázkách zrušení a zániku společnosti je přímo odkazováno na právní režim členského státu sídla

## Evropská družstevní společnost

* OK o neuzavřeném počtu členů, jejímž hlavním účelem je **podpora a uspokojování potřeb svých členů**
* právní úprava
  + nařízení **o statutu evropské družstevní společnosti**
  + zákon č. 307/2006 Sb., **o evropské družstevní společnosti**
* obchodní firma musí v dodatku obsahovat **zkratku SCE**
* **možnost libovolného přemisťování sídla** do jiného členského státu uvnitř EU
* **založení evropské družstevní společnosti**
  + založit ji může alespoň pět fyzických osob s bydlištěm alespoň ve dvou členských státech, alespoň dvě společnosti, alespoň pět lidí a společností, alespoň dvě družstva založená podle národních předpisů, družstvo s provozovnou nebo dceřinou společností na území jiného členského státu
  + založení vyhotovením a podpisem **stanov**
  + založení **fúzí** nebo **změnou právní formy**
* vznik zápisem do určeného veřejného rejstříku
* **účast zaměstnanců na řízení**
  + právo na zapojení se do rozhodování o záležitostech
  + právo na informace a projednání, právo vlivu
* **organizační struktura**
  + **VH**
  + dualistický systém – dozorčí orgán (v českém právním řádu **kontrolní komise**), řídící orgán (**představenstvo**)
  + monistický systém – správní orgán (**SR**)
* zrušení, likvidace a zánik se řídí národními úpravami družstev

# 55. PRÁVO KAPITÁLOVÉHO TRHU

## Kapitálový trh, jeho nástroje

* **nadřazené pojmy**
  + trh – místo, na němž se střetává nabídka a poptávka po určitém statku; působením tržního mechanismu se utváří cena obchodovaného statku
  + finanční trh – předmětem obchodu jsou finanční prostředky – peníze a kapitál; dělí se na peněžní (poskytování půjček se splatností nepřesahující rok) a kapitálový
* **na kapitálovém trhu se obchoduje s kapitálem, tedy s prostředky na dobu delší než rok**
* **investiční nástroje**
  + získávané směnou za kapitál, představují práva vůči těm, kdož kapitál na trhu poptávají
  + investiční cenné papíry (CP obchodovatelné na kapitálovém trhu; akcie, dluhopisy), cenné papíry kolektivního investování, nástroje peněžního trhu, opce, futures, swapy atd.
* **primární trh**
  + přímý střet mezi nabídkou kapitálu a poptávkou po něm
  + nabízející – investoři
  + poptávající – emitenti investičních nástrojů
* **sekundární trh**
  + prvotní investoři nabízejí investiční nástroje dalším účastníkům
* kapitálový trh je do značné míry trhem spekulačních obchodů, spekulovat lze vzestup (býci) i pokles (medvědi) kurzů
* **převodní místa** – místa, kde se nabídka střetává s poptávkou, vymezená zákonem
  + **regulovaný trh**
    - provozuje jej organizátor regulovaného trhu na základě zvláštní licence
    - *(1) Burza cenných papírů Praha, a. s., (2) RM-SYSTÉM, (3) česká burza cenných papírů, a. s., (4) POWER EX-CHANGE CENTRAL EUROPE, a. s.*
    - trh oficiální – přísnější požadavky
  + mnohostranné obchodní systémy
  + obchodník s cennými papíry – provádí systematickou internalizaci (provádí pokyny zákazníků týkající se investičních nástrojů)
  + tvůrci trhu
  + zahraniční převodní místo
* vypořádací systém s neodvolatelností vypořádání – dochází v něm k vypořádání obchodů uzavřených na regulovaných trzích
* **centrální depozitář** – vede centrální evidenci většiny zaknihovaných cenných papírů v ČR i samostatné evidence dalších nástrojů

## Účastníci podnikání na kapitálovém trhu

* **obchodníci s cennými papíry**
  + předmětem podnikání je **poskytování investičních služeb** ve vztahu ke konkrétním typům investičních nástrojů
  + hlavní investiční služby (přijímání a předávání pokynů týkajících se investičních nástrojů a jejich provádění na účet zákazníka, investiční poradenství, obchodování s investičními nástroji na vlastní účet, služby tvůrce trhu, provozování mnohostranného obchodního systému)
  + doplňkové investiční služby (úschova a správa investičních nástrojů, doporučení a analýzy atd.)
* **investiční zprostředkovatelé**
  + investiční služby přijímání a předávání pokynů a investičního poradenství
  + pokyny nemůže realizovat sám a obrací se s nimi na obchodníka s CP nebo banku
* **vázaní zástupci**
  + za zastoupeného (obchodník s CP nebo investiční zprostředkovatel) nabízí službu přijímání a předávání pokynů a investičního poradenství
* **institucionální investoři**
  + investiční společnosti, IF, penzijní fondy a pojišťovny
  + významní investoři/poptávající emitenti investičních nástrojů

## Právo kapitálového trhu

* soubor právních norem upravujících fungování kapitálového trhu
* předmět – právní úprava účastníků, vztahů, které mezi nimi vznikají, obchodovaných nástrojů, dohledu
* zákon č. 256/2004 Sb., **o podnikání na kapitálovém trhu**
* zákon č. 15/1998 Sb., **o dohledu v oblasti kapitálového trhu** atd.
* **zvláštní podmínky pro podnikání jednotlivých poskytovatelů služeb na kapitálovém trhu**, vyňaté z režimu živnostenského podnikání, podrobené zvláštní koncesní regulaci
* **oprávnění k podnikání** uděluje ČNB
* zásadně jen OK [často pouze kapitálové či dokonce akciové (centrální depozitář)]
* SRO musí povinně zřídit DR
* investičním zprostředkovatelem a vázaným zástupcem může být fyzická osoba
* obchodník s CP a centrální depozitář musí zřídit výbor pro audit
* kvalifikovaná účast na obchodníkovi s CP, organizátorovi regulovaného trhu či centrálním depozitáři je možná pouze se souhlasem ČNB
* **transparentnost** – co nejpřesnější informace o obchodovaných nástrojích a jejich emitentech; rovný přístup k těmto informacím
* **právo EU**
  + směrnice MiFID 2 **o trzích finančních nástrojů**
  + **jednotný evropský pas** – možnost nabízet služby ve všech členských státech na základě licence z domovského státu
  + nařízení MAR a směrnice MAD **o zneužívání trhu** – insider trading (zneužití vnitřních informací) a tržní manipulace
  + **transparenční směrnice**
  + nařízení o uplatňování mezinárodních účetních standardů, směrnice o prospektu

## Veřejná nabídka investičních cenných papírů

* **sdělení širšímu okruhu osob obsahující informace o nabízených cenných papírech a podmínkách pro jejich nabytí**, které jsou dostatečné k tomu, aby investor učinil rozhodnutí tyto cenné papíry koupit nebo upsat
* předmětem musejí být zastupitelné investiční cenné papíry (akcie, dluhopisy)
* **primární emise akcií** (IPO) – AS nabízí na primárním trhu úpis akcií při zvýšení ZK
* nabídka na sekundárním trhu
* povinnost nabízejícího uveřejnit nejpozději na počátku veřejné nabídky **prospekt** nabízených cenných papírů schválený ČNB (soubor informací nezbytných pro investory k zasvěcenému posouzení nabízeného cenného papíru a práv s ním spojených, majetku a dluhů, finanční situace emitenta atd.)
* **struktura prospektu**
  + stanovené zákonem a nařízením o prospektech
  + jednotný prospekt – jediný dokument
  + dělený prospekt – složený z několika složek [registrační dokument (informace o emitentovi), doklad o cenných papírech (informace o nabízených CP), shrnutí]
* **jednotný evropský pas** – je-li prospekt zpracován v anglickém jazyce, je třeba do jazyků států, ve kterých má být nabídka učiněna, přeložit pouze shrnutí
* **propagační sdělení** týkající se nabídky (včetně samotné nabídky) musí obsahovat informaci o tom, že prospekt byl nebo bude uveřejněn a kde je či bude možné se s ním seznámit
* výjimky z režimu veřejné nabídky a povinnosti prospektu – nabídky bagatelní (do 1.000.000 EUR, okruhu osob menšímu než 150), nabídky adresované výlučně kvalifikovaným investorům
* **jiné formy veřejně činěných nabídek**
  + veřejný návrh na odkoupení nebo směnu účastnických cenných papírů – navrhovatel poptává akcie cílové společnosti
  + povinný veřejný návrh smlouvy – akcionářům, kteří nehlasovali pro vyřazení akcií z obchodování
  + **nabídka převzetí** – navrhovatel poptává takový počet účastnických cenných papírů, který mu umožní cílovou společnost ovládnout; úprava v zákonu č. 104/2008 Sb., o nabídkách převzetí
  + povinná nabídka převzetí – při ovládnutí společnosti, jejíž účastnické CP jsou obchodované

## Přijetí (účastnických) cenných papírů k obchodování na regulovaném trhu

* regulovaný trh – převodní místo s nejpřísnější mírou právní regulace; kurzotvorná funkce – kurzy nejvěrněji reflektují tržní hodnotu obchodovaných nástrojů, právní úprava jim proto přisuzuje značnou váhu
* **požadavky pro přijetí** k obchodování
  + uveřejnit prospekt, požadavek minimální historie společnosti (účetní závěrka za poslední tři po sobě jdoucí období) atd.
  + zákaz přijetí některých druhů cenných papírů: kmenové listy, investiční listy
* **vyřazení** CP z obchodování – na žádost emitenta po splnění zákonných předpokladů
* **vyloučení** CP z obchodování – bez žádosti emitenta na základě závažného porušení pravidel
* vyžadován souhlas VH, pokud se jedná o účastnické cenné papíry; akcionářům nehlasujícím pro vyřazení vzniká právo, aby od nich společnost akcie odkoupila
* **povinnosti emitenta**
  + **pravidelné informační povinnosti** – výroční zpráva, zpráva o řízení a správě, pololetní zpráva o hospodaření, mezitímní zpráva
  + **průběžné informační povinnosti** – povinnost neprodleně uveřejnit vnitřní informaci, která se emitenta přímo týká a dalších údajů klíčových pro investory; zabránění zneužití informací vůči méně informovaným (insider trading)
  + další povinnosti týkající se svolávání a průběhu VH

# 56. KOLEKTIVNÍ INVESTOVÁNÍ

## Právní úprava kolektivního investování

* **koncentrace peněžních prostředků/jiných statků** **za účelem jejich společného investování na základě určené investiční strategie a na principu rozložení rizika**
* dochází k němu na kapitálovém trhu vydáváním cenných papírů
* vytvořený soubor jmění se nazývá IF
* zákona č. 240/2013 Sb., **o investičních společnostech a investičních fondech** a směrnice **UCITS IV**

## Investiční fondy

### Investiční fondy

* základní investiční i organizační jednotka
* **soubor jmění, soustředěný za účelem a v souvislosti se zákonem vymezeným způsobem kolektivního obhospodařování takového jmění**

### Investiční fondy s právní osobností

* OK, jež zákon pro tyto účely připouští: KS, SRO, SE, AS, družstvo (jen fond kvalifikovaných investorů), AS (i fond kolektivního investování)

### Investiční fondy bez právní osobnosti

* **(1) podílový fond**
  + nemůže vlastnit majetek ani dlužit, nelze za něj vystupovat v právních vztazích, vlastním jménem na účet jmění ve fondu jednají obhospodařovatel či administrátor (investiční společnost)
  + majetek v podílovém fondu soustředí administrátor na kapitálovém trhu emisí podílových listů; nabyvatelé těchto cenných papírů se stávají podílníky; majetek koncentrovaný ve fondu se stává zvláštním typem jejich společného vlastnictví
  + podílníci nejsou dlužníci z dluhů ani za ně neručí, k uspokojení věřitele slouží majetek v podílovém fondu
  + podílníci nenabývají účast v investiční společnosti, jsou jen smluvními partnery; může být svoláno shromáždění podílníků pro schválení důležitých změn dotýkajících se jejich práv
* **(2) svěřenský fond**

### Otevřený investiční fond

* s cenným papírem vydaným investorům je spojeno **právo na zpětný odkup výstavcem**
* bez právní osobnosti – otevřené podílové fondy
* s právní osobností – AS s proměnným ZK, družstvo

### Uzavřený investiční fond

* administrátoři vydávají cenné papíry, se kterými není spojeno právo zpětného odkupu výstavcem
* uzavřené podílové fondy, AS s fixním ZK, SE, SRO, KS.

### Fondy kolektivního investování

* soustředí **majetek od široké investorské veřejnosti**, zvláště neprofesionální; rigidita právní úpravy
* podílový fond nebo AS, uzavřené i otevřeně
* **standardní** – splňují požadavky směrnice UCITS IV, zápis do seznamu vedeného ČNB
* **speciální** – vymykají se požadavkům směrnice UCITS IV

### Fondy kvalifikovaných investorů

* soustředí **majetek od profesionálních investorů**; flexibilnější úprava – nižší potřeba ochrany
* podílový fond (otevřený/uzavřený), svěřenský fond, KS (běžná/investiční listy), SRO, AS (s proměnným/fixním ZK), SE, družstvo

### Další druhy fondů – fondy cenných papírů (akciové, dluhopisové, peněžního trhu, smíšené), fondy nemovitostní, fondy fondů aj.

## Subjekty poskytující investičním fondům služby

* IF s právní osobností nemusí být zastoupené investiční společností, pak se jedná o **samosprávný investiční fond**
* **investiční společnost** může vykonávat činnost obhospodařovatele i administrátora, ale ČNB může udělit i licenci jen na jedno
* **obhospodařovatel** – správa majetku v IF včetně investování na jeho účet a řízení rizik s tím spojených
* **administrátor** – zajišťování neinvestiční správy fondu – vydávání a odkupování cenných papírů, rozdělování a vyplácení výnosů, vedení účetnictví a právní služby atd.
* **depozitář**
  + musí jej mít každý IF, musí být oddělen od obhospodařovatele a administrátora
  + kontrolní funkce, vedení účtů fondu, opatrování, úschově či evidenci věcí tvořící majetek fondu
* **hlavní podpůrce (prime broker)** – zajišťování financování fondu a vypořádání obchodů na základě smlouvy s obhospodařovatelem

## Zvláštní formy obchodních korporací jako investiční fondy

##### Akciová společnost s proměnným základním kapitálem

* + lze ji založit jen jako IF; povinný firemní dodatek „investiční fond s proměnným základním kapitálem
  + výše ZK průběžně kolísá v závislosti na tom, kolik akcií se momentálně nachází v oběhu
  + **zakladatelské akcie** – tvoří **zapisovaný ZK** (na ten se vztahuje ZOK)
  + **investiční akcie** – tvoří **fondový kapitál** (nezapisuje se do obchodního rejstříku), společnost je od akcionářů kdykoliv zpětně odkupuje (pak zaniknou; otevřený fond), kusové; spojena další akcionářská práva, může být vyloučeno právo hlasovat
  + podfondy – účetně a majetkově oddělené části jmění společnosti, samostatně obhospodařovány
  + vnitřní struktura – pouze monistický systém [statutární ředitel (většinou investiční společnost), SR má výlučně kontrolní činnost]

##### Komanditní společnost na investiční listy

* + jen jako IF, jiný předmět podnikání nebo činnosti mít nesmí
  + podíly komanditistů vtěleny do cenných papírů – **investičních listů** (cenný papír na řad); **zákaz** vyloučení převoditelnosti
  + povinný firemní dodatek „na investiční listy“
  + jen jako fond kvalifikovaných investorů
  + v případě samosprávného IF musí mít komplementář souhlas ČNB
  + komplementářem nesamosprávného IF může být pouze PO se souhlasem ČNB
  + **komanditisté vůbec neručí za dluhy společnosti**, pouze jeden komplementář, vkladovou povinnost lze plnit jen v penězích

# Seznam použitých zkratek

AS akciová společnost

ČNB Česká národní banka

ČS členská schůze

DR dozorčí rada

EDS evropská družstevní společnost

EHZS evropská hospodářská zájmová sdružení

EU Evropská unie

EZCP evidence zaknihovaných cenných papírů

KN katastr nemovitostí

KO kontrolní orgán

KS komanditní společnost

NO nejvyšší orgán

NOZ zákon č. 89/2012 Sb., občanský zákoník

OS osobní společnosti

PaP práva a povinnosti

SE evropská akciová společnost

SL Sbírka listin

SO statutární orgán

SR správní rada

SRO společnost s ručením omezeným

VH valná hromada

VOS veřejná obchodní společnost

ZK základní kapitál

ZOK zákon č. 90/2012 Sb., o obchodních korporací

ZPJ zakladatelské právní jednání

ZVR zákon č. 304/2013 Sb., o veřejných rejstřících právnických a fyzických osob

ŽZ živnostenský zákon

IF investiční fond