**Riaditeľstvo hraničnej a cudzineckej polície Banská Bystrica**

**Sládkovičova č. 4343/25,**

**974 05 Banská Bystrica**

V Bratislave, dňa 17.04.2024

**Žiadosť o vydanie stanoviska – súbeh funkcie prokuristu a pracovnoprávneho vzťahu v rámci tej istej spoločnosti**

Týmto Vás žiadame o vydanie stanoviska v súvislosti so súbehom výkonu funkcie prokuristu a zároveň pracovnoprávneho vzťahu v rámci tej istej spoločnosti, nakoľko existujú rôzne názory na oddeleniach cudzineckej polície v tejto veci. Otázkou je, či štátny príslušník z tretej krajiny, konkrétne zo Srbska, ktorý má udelený prechodný pobyt za účelom zamestnania v SR a ktorý bol neskôr poverený spoločnosťou, v ktorej je zamestnaný aj na výkon funkcie prokuristu, pričom sa jeho pracovný pomer nezrušil, ale naďalej pretrváva, je povinný si zmeniť účel pobytu zo zamestnania na účel podnikania v dôsledku toho, že bol ustanovený za prokuristu? Pričom podotýkame, že mu najskôr bol udelený prechodný pobyt za účelom zamestnania a v tomto aj naďalej hodlá zotrvať a počas plynutia tohto pracovného pomeru vystala interná potreba ustanoviť ho aj za prokuristu v tej istej spoločnosti.

Nakoľko prevláda nejednotný názor na jednotlivých oddeleniach cudzineckej polície, obraciame sa na Vás s prosbou o vydanie stanoviska. Máme však za to, že takýto cudzinec si nemusí zmeniť účel pobytu a môže mať naďalej pobyt za účelom zamestnania a tento názor odôvodňujeme nasledovným výkladom jednotlivých ustanovení zákona:

V zmysle § 22 ods. 1 písm. b) zákona č. 404/2011 Z.z. o pobyte cudzincov (ďalej len „ zákon o pobyte cudzincov“) „*Prechodný pobyt na účel podnikania udelí policajný útvar, ak nie sú dôvody na zamietnutie žiadosti podľa § 33 ods. 6, štátnemu príslušníkovi tretej krajiny,..... ktorý*

*koná alebo bude konať v mene obchodnej spoločnosti alebo družstva a* ***nie je*** *v pracovnoprávnom vzťahu.*

To znamená, že podmienky udelenia prechodného pobytu za účelom podnikania v tomto prípade nie sú splnené, nakoľko vyššie spomínaný cudzinec JE v pracovnoprávnom vzťahu. Ako prokurista bude síce konať v mene obchodnej spoločnosti, ale nie ako štatutárny orgán, ale iba na základe poverenia.

Ďalej máme za to, že samotná funkcia prokuristu nie je podnikateľskou činnosťou. Jej právna úprava je obsiahnutá v Obchodnom zákonníku (§ 14), ktorý uvádza, že prokúrou **splnomocňuje** podnikateľ prokuristu na všetky právne úkony, ku ktorým dochádza pri prevádzke podniku, aj keď sa na ne inak vyžaduje osobitné plnomocenstvo. Prokúra teda predstavuje špeciálny druh a najširšiu formu zastúpenia podnikateľa pri prevádzke podniku, pretože oprávňuje tretiu osobu (prokuristu) na všetky úkony, ku ktorým dochádza v rámci prevádzkovania podniku, vrátane úkonov, na ktoré sa inak vyžaduje osobitné splnomocnenie.

Prokúra je teda formou splnomocnenia, ktorú môže udeliť iba podnikateľ, ktorý je zapísaný v obchodnom registri, a to výlučne len fyzickej osobe (tzv. prokuristovi), ktorá je spôsobilá na právne úkony. Udelenie prokúry tak predstavuje rozhodnutie podnikateľa, ktoré zápisom do obchodného registra vyvolá účinky zákonného splnomocnenia, v dôsledku čoho prokurista nepotrebuje ďalšie plnomocenstvo na to, aby mohol platne konať v mene podnikateľa. Na zápis funkcie prokuristu do obchodného registra u cudzinca sa nevyžaduje ani podmienka trvalého či prechodného pobytu na území SR.

Vzhľadom na vyššie uvedené máme za to, že spomínaný štátny príslušník z tretej krajiny si nemusí zmeniť účel pobytu zo zamestnania na podnikanie, keďže naďalej je v pracovnoprávnom pomere na základe platnej pracovnej zmluvy, v ktorom aj ďalej hodlá zotrvať a nevykonáva podnikateľskú činnosť. Navyše by ani nebolo možné preukázať finančné zabezpečenie súvisiace s výkonom funkcie prokuristu, nakoľko ako bolo už spomenuté vyššie, ide len o formu udelenia plnej moci na zastupovanie, pričom prokurista nedostáva zo zákona za výkon tejto funkcie žiadnu odmenu a rovnako tiež nemá ani žiaden podiel na zisku spoločnosti.

Prosíme Vás o potvrdenie, že vyššie uvedený výklad jednotlivých ustanovení zákona v predmetnej veci je správny, v opačnom prípade Vás prosíme o stanovisko a podrobný výklad zákona v tejto veci.

Prosíme Vás o zaslanie odpovede na adresu našej advokátskej kancelárie uvedenú nižšie.

Za Vaše usmernenie Vám vopred veľmi pekne ďakujeme!

S úctou,

.........................................................................

**ProfiDeCon Slovakia s.r.o. advokátska kancelária**

**JUDr. Patrícia Tóthová, LL.M, konateľ a advokát**