**Úrad hraničnej a cudzineckej polície**

**Prezídia Policajného zboru**

**Ružinovská 1/B,**

**812 72 Bratislava**

V Bratislave, dňa 22.04.2024

**Žiadosť o vydanie stanoviska – súbeh funkcie prokuristu a pracovnoprávneho vzťahu v rámci tej istej spoločnosti – Odpoveď** - **číslo spisu: PPZ-HCP-OCP1-2024/036773-002**

Dňa 15.04.2024 nám bola doručená odpoveď na našu žiadosť o vydanie stanoviska v súvislosti so súbehom funkcie prokuristu a pracovnoprávneho vzťahu v rámci tej istej spoločnosti – Vaše číslo spisu: PPZ-HCP-OCP1-2024/036773-002.

S Vaším stanoviskom sa však úplne nestotožňujeme, keďže v prípade spomínaného cudzinca ako aj v prípade udelenia prechodného pobytu za účelom podnikania musíme vychádzať v zmysle ustanovenia § 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.***

Dodatok „nie je“ v pracovnoprávnom vzťahu je jasný, a v našom prípade má aj dôležitý význam, keďže spomínaný cudzinec JE a aj naďalej bude v pracovnoprávnom vzťahu v tej istej spoločnosti a na tej istej pracovnej pozícii a predsa by bolo nelegálne, aby vykonával pracovnú činnosť, ak by mal udelený prechodný pobyt za účelom podnikania. Porušil by tak ustanovenia § 22 a § 23 a násl. zákona o pobyte cudzincov.

Spomínaný cudzinec má príjem len z pracovnoprávneho vzťahu a nemá uzavretú žiadnu dohodu o výkone činnosti prokuristu, teda neprichádza k zmene výkonu činnosti. Na funkciu prokuristu bol poverený a to znamená, že 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 stále 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 zmysle Zákonníka práce, 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.

Uvedené si dovoľujeme vykladať aj z dôvodu, že v minulosti sme riešili podobný prípad občana z Tureckej republiky v súvislosti so súbehom funkcie konateľa a pracovnoprávneho vzťahu. V zmysle vyjadrenia Úradu hraničnej a cudzineckej polície, pokiaľ je občan Tureckej republiky zapísaný v obchodnom registri ako konateľ, ale bude v spoločnosti fungovať na základe mandátnej alebo pracovnej zmluvy uzatvorenej v zmysle Zákonníka práce, je možné tomuto občanovi udeliť prechodný pobyt za účelom zamestnania. Ďalej ako je uvedené vo vyjadrení, vyššie uvedené vychádza aj z výkladu samotného ustanovenia § 22 ods. 1 písm. b) Zákona 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.“* A teda tak, ako sme už spomínali vyššie. V prílohe prikladáme aj kópiu tohto stanoviska.

Prosíme Vás opäť o podrobné právne posúdenie v predmetnej veci, prípadne Vás prosíme o usmernenie, na ktorý orgán sa môžeme obrátiť, ak s Vaším výkladom nesúhlasíme.

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

Za vybavenie našej žiadosti Vám vopred veľmi pekne ďakujeme!

S úctou,

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

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

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

Prílohy: podľa textu