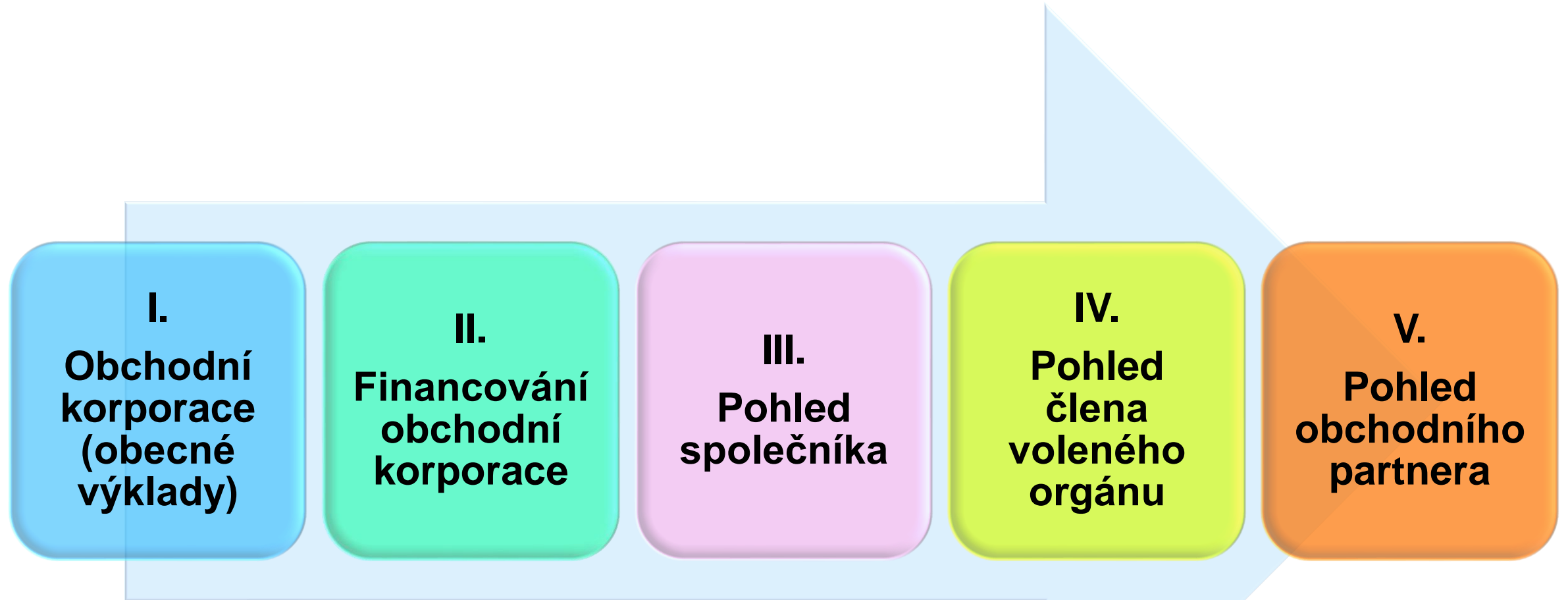


# Obchodní korporace I

JUDr. Michala Špačková, Ph.D.  
[michala.spackova@law.muni.cz](mailto:michala.spackova@law.muni.cz)

# Obsah přednášky



# Použité zkratky

**ObčZ** – občanský zákoník (zákon č. 89/2012 Sb.)

**ZOK** – zákon o obchodních korporacích (zákon č. 90/2012 Sb.)

**ZVR** – zákon o veřejných rejstřících právnických a fyzických osob (zákon č. 304/2013 Sb.)

**NZ** – notářský zápis

**OK** – obchodní korporace

**OR** – obchodní rejstřík

**OVM** – orgán veřejné moci

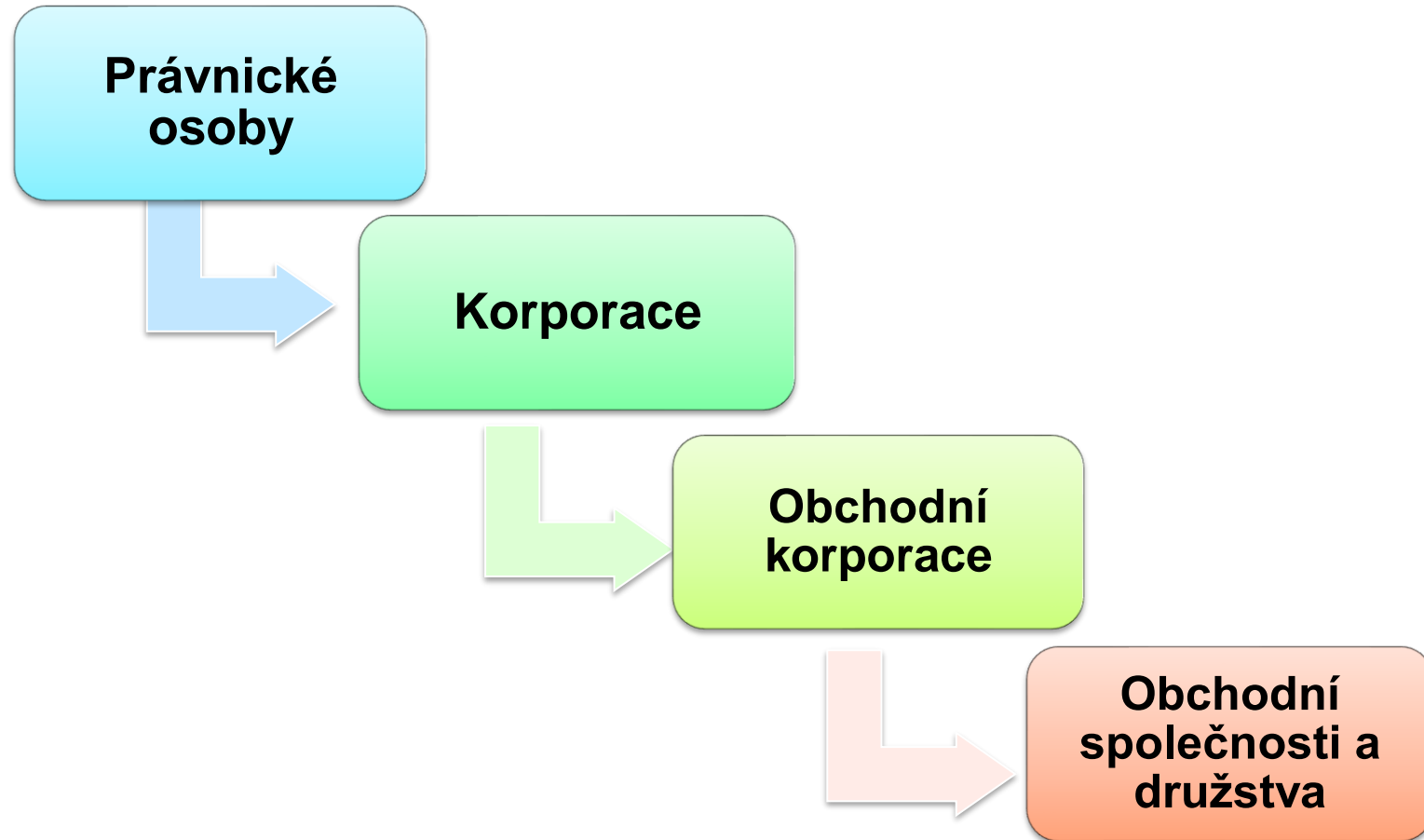
**PO** – právnická osoba

**ZPJ** – zakladatelské právní jednání (společenská smlouva, stanovy)

# Systematika soukromého práva



# Pojem obchodní korporace



# Znaky právnické osoby

- **Právní osobnost** (PO má právní osobnost, na základě toho, že to zákon stanoví nebo uzná)
- **Chybějící svéprávnost** (u PO se otázka nedostatku svéprávnosti neklade, protože ačkoliv mají právní osobnost, svéprávnost mít nemohou, jelikož jednají prostřednictvím svých oprávněných zástupců)
- **Obecná deliktní způsobilost**
- **Zřízení k naplnění účelu**
- **Vnitřní uspořádání v určitých organizačních strukturách**
- **Oddělení majetku PO a majetku členů** (UZAMČENÍ MAJETKU – majetek náleží PO, ne „majitelům“ – zřizovatelům, společníkům, členům orgánů)

# Obchodní korporace

Obchodní společnosti				Družstva
Osobní společnost		Kapitálová společnost		Družstvo Bytové družstvo Sociální družstvo
Veřejná obchodní společnost	Komanditní společnost	Společnost s ručením omezeným	Akciová společnost	



- + Evropská společnost (*societas europea*) (SE)
- + Evropské hospodářské zájmové sdružení (EHZS)
- + Evropská družstevní společnost (SCE)

# Osobní a kapitálové obchodní společnosti

## Osobní společnosti

Prioritní jsou **konkrétní osoby společníků**; sepětí společnosti a společníků je velice úzké. Společníci zásadně (kromě komanditistů) **nemají vkladovou povinnost**, základní kapitál se povinně nevytváří.

Společníci se **povinně účastní činnosti společnosti**.

**Neomezené solidární ručení za závazky společnosti**.

**Zánik účasti** společníka vede zásadně k zániku společnosti.

## Kapitálové společnosti

Prioritní je **základní kapitál** a velikost majetkové účasti jednotlivých společníků; podstatnější, než konkrétní osoby společníků je jejich vklad (souhrn vkladů pak vytváří základní kapitál).

Činnost pro společnost vykonává **profesionální management**, společníci se mají investorskou roli, podílí se kapitálově.

**Ručení omezené, resp. žádné**.

**Zánik účasti** společníka nemá na existenci a trvání společnosti žádný vliv.



# Variace prvků

- Možnost variace některých prvků na základě úpravy zakladatelského právního jednání (společenská smlouva, stanovy) x v mezích kogentní právní úpravy
- Příklady možností:
  - S.r.o. s dominancí osobních prvků: omezení převoditelnosti podílů či předkupní právo ostatních společníků, omezení osoby jednatele pouze na společníky
  - S.r.o. s dominancí kapitálových prvků: zavedení příplatkové povinnosti, rozšíření působnosti valné hromady i v otázkách, o kterých by jinak museli rozhodovat všichni společníci

# Obchodní závod

1. Organizovaný soubor jmění (aktiva a pasiva/věci a dluhy)
2. Vytvořený podnikatelem
3. Sloužící z vůle podnikatele k provozování jeho činnosti

Není pouhým součtem věcí náležejících do vybavení podniku, ale hospodářská a funkční jednotka - živý organismus schopný vytvářet další nové hodnoty, běžící entita

Dříve jako PODNIK (hromadná věc obsahující prvky hmotné, nehmotné, osobní)  
x NOVĚ chybí výčet jednotlivých složek – východiskem je jednotný pojem VĚCI v právním smyslu; akcentovány jsou věcné prvky (naopak zákaznicky ani zaměstnanci nelze zařadit pod pojem majetek a jmění)

§ 495 ObčZ pojem „MAJETEK“ = vše, co patří osobě

x pojem „JMĚNÍ“ = MAJETEK + DLUHY dané osoby

**Vyvratitelná domněnka → OZ tvoří vše, co zpravidla slouží k jeho provozu**

# Pobočka, odštěpný závod a provozovna

**Pobočka** = část obchodního závodu, která vykazuje hospodářskou i funkční samostatnost (např. prostorové oddělení, oddělené účetnictví) a podnikatel rozhodl, že bude pobočkou

→ spojení objektivních a subjektivních prvků

**Odštěpný závod** = pobočka (část závodu) zapsaná do obchodního rejstříku

**Provozovna** = prostor, v němž se uskutečňuje podnikatelská činnost

# Právní úprava

1. obecná úprava osob (§ 15-22 ObčZ)
2. obecná úprava právnických osob (§ 118-209 ObčZ)
3. obecná úprava korporací (§ 210-213 ObčZ); spolek jen dle §3
4. obecná úprava obchodních korporací (§ 1-94 ZOK)
5. úprava jednotlivých typů korporací:
  - v.o.s.: § 95-117 ZOK
  - k.s.: § 118-131 ZOK
  - s.r.o.: § 132-242 ZOK
  - a.s.: § 243-551 ZOK
  - družstvo: § 552-773 ZOK
6. zakladatelské dokumenty (společenské smlouvy, stanovy)
7. dohody společníků, akcionářské dohody (*SHA – shareholders agreements*)

# Znaky (kapitálové) obchodní korporace

**Právní a majetková samostatnost** (nexus smluv a nexus pro smlouvy; korporátní štít)

**Omezené ručení společníků** (akumulace kapitálu, transakční náklady)

**Převoditelnost podílů** (diverzifikace rizika, prodloužení životnosti korporace)

**Delegace řízení na profesionální management** (problém zmocnění; black box)

**Kapitálové vlastnictví** (fronta na kapitál, shareholders value princip)

# Výhody a nevýhody

## Výhody +

Akumulace kapitálu

Podpora podnikání

Diverzifikace rizika (sdílení nebo přesunutí)

Nadčasovost korporací

## Střet zájmů ⚡

Korporace vs. společníci (exit)

Většinový vs. menšinový společník

Korporace vs. člen voleného orgánu

Korporace vs. obchodní partner

# Zájmové skupiny (stakeholderi)



## **Společníci**

*(společenská smlouva)*

## **Obchodní partneři**

*(obchodní smlouva)*

## **Zaměstnanci**

*(pracovní smlouva)*

## **Členové orgánů**

*(smlouva o výkonu funkce)*

## **Vlivné osoby**

# Financování obchodní korporace

Ekvitní vs. Dluhové financování korporace

*Jaké má korporace možnosti financování?*





# Financování obchodní korporace

## Vlastní a cizí kapitál

**VLASTNÍ ZDROJE (KAPITÁL) = ZK + nerozdělený zisk**

a) získaný vlastní činností – **ČISTÝ ZISK**

b) získaný od společníků – **VKLADY**, ev. **PŘÍPLATKY**

## **CIZÍ ZDROJE (KAPITÁL)**

úvěry, půjčky (i od společníků), i ve formě dluhopisů (korporátních)

## **Nevýhody využití cizího kapitálu**

Příliš velký nárůst cizího kapitálu → **zadluženost** → zdražení cizího kapitálu

## **Výhody využití cizího kapitálu**

Na druhou stranu lze využít výhody **finanční páky**

Při použití cizího kapitálu nevzniká **žádné právo na přímé řízení korporace**

Daňová povinnost (zaplacené úroky lze odečíst od daňového základu)



# Financování obchodní korporace

## Základní kapitál a vklad

**ZÁKLADNÍ KAPITÁL** = souhrn **VKLADŮ** (peněžitých i nepeněžitých)

**VKLAD** = peněžní vyjádření hodnoty **PŘEDMĚTU VKLADU** (peníze, věci)

**VKLADOVÁ POVINNOST** = závazek poskytnout **PŘEDMĚT VKLADU**

**EMISNÍ KURS** = **VKLAD** + (fakultativně) **ÁŽIO**

**EMISNÍ ÁŽIO** (a.s.) = rozdíl mezi nominální hodnotou a emisním kursem

**VKLADOVÉ ÁŽIO** (s.r.o.) = rozdíl mezi cenou nepeněžitého vkladu a výší vkladu; nevstupuje do ZK, je součástí vlastního kapitálu

Praktický význam = finanční rezerva, „přeplatek“ odrážející poptávku

Emisní ážio může být i nulové

# Pohled společníka

## Práva „Z“ podílu

*Jaká mají společníci práva?*



# Pohled společníka

## Podíl

**PODÍL** = účast společníka na korporaci a z něj plynoucí práva a povinnosti



Každý společník může mít zásadně **jen jeden podíl** v téže korporaci x *výjimky*:

- *Komanditisté v k.s.*
- *Společníci s.r.o.*
- *Akcionáři*

Možnost vydat **různé druhy podílů** (např. *podíly s násobným hlasovacím právem, s přednostním podílem na zisku, s pevným podílem na zisku, s možností nominace členů volených orgánů atd.*)

# Pohled společníka

## Kvantifikovatelná práva

- *Hlasovací právo*
  - *Právo na podíl na zisku (na dividendu)*
  - *Právo na vypořádací podíl*
  - *Právo na podíl na likvidačním zůstatku*
- 
- *Právo na přednostní úpis akcií*
  - *Právo na přednostní úpis vyměnitelných a prioritních dluhopisů*

# Pohled společníka

## Hlasovací právo

- **Osobní společnosti** = zásadně dohoda všech
- **Kapitálové společnosti** = většinový princip doplněný o kvalifikovanou většinu, pokud se rozhoduje o zásadních záležitostech (typicky změna společenské smlouvy či stanov; zvyšování základního kapitálu), případně jednomyslnost, pokud zásah do práv společníků
- **s.r.o.** = 1 hlas na 1 Kč vkladu
- **a.s.** – podpůrné pravidlo chybí, standardně je počet hlasovacích práv navázán na jmenovitou hodnotu akcií (x lze i výjimky)

# Pohled společníka

## Právo na podíl na zisku (právo na dividendu)

### Předpoklady:

- schválená účetní závěrka a splnění bilančního a kapitálového testu (§ 34 a § 40 ZOK)
- O rozdělení zisku (výsledku hospodaření) rozhoduje valná hromada na základě účetní závěrky za minulé účetní období
- O výplatě podílu na zisku rozhoduje statutární orgán (podmínkou rozhodnutí je absolvování insolvenčního testu)
- Splatnost podílu na zisku je do 3 měsíců od okamžiku rozhodnutí o rozdělení
- Možnost poskytnout zálohy na podíl na zisku (povinnost vrátit případný přeplatek)

# Pohled společníka

## Právo na vypořádací podíl

- Právo je spojeno se situací, kdy účast společníka na společnosti je ukončena jinak, než převodem nebo přechodem podílu (např. vyloučením, vystoupením, zrušením účasti ze strany soudu)
- Tpicky při ukončení účasti společníka v s.r.o. či ukončení členství v družstvu
- V takové situaci je nutné naložit s tzv. „**uvolněným podílem**“, který vzniká v návaznosti na ukončení účasti společníka na společnosti
- Vlastníkem uvolněného podílu je bývalý společník, který nevykonává žádná společnická práva (není totiž již společníkem) a nemůže ani podíl převést
- Společnost jako zákonný zástupce bývalého společníka musí naložit s uvolněným podílem
- **a)** přímý prodej – **vypořádací podíl** je tvořen prodejní cenou podílu
- **b)** přechod na ostatní společníky – **vypořádací podíl** se určí podle § 36 ZOK (poměrným podílem na vlastním kapitálu)



# Pohled společníka

## Právo na podíl na likvidačním zůstatku

2 způsoby rozdělování – dle výše likvidačního zůstatku (LZ)

### 1. Dostatečná velikost LZ

→ vrácení částky, kterou byla plněna vkladová povinnost

→ zbytek LZ se dělí rovným dílem (osobní společnosti), pro rata – dle podílů (kapitálové společnosti + D)

### 2. Nedostačující velikost LZ

→ LZ se dělí v poměru k výši splacených vkladů (! ne podílů)

x problém, pokud pouze část společníků má stanovenou vkladovou povinnost (řešením je pouze úprava v SS)

# Pohled společníka

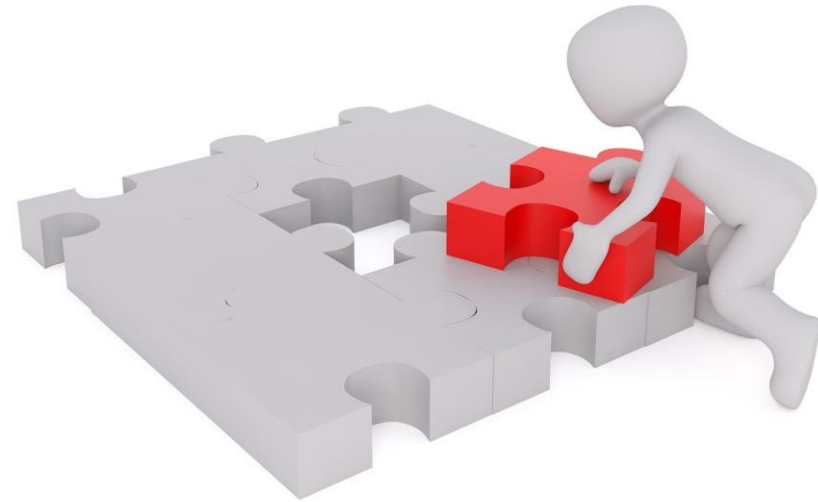
## Nekvantifikovatelná právaP

- *Právo účastnit se valné hromady*
- *Právo na informace či na vysvětlení*
- *Právo uplatňovat návrhy a protináměry na VH*
- *Práva kvalifikovaných akcionářů (svolání VH, podání akcionářské žaloby, jmenování znalce pro přezkum zprávy o vztazích)*
- *Právo podat návrh na prohlášení usnesení valné hromady za neplatné podat akcionářskou žalobu (§ 365 až 374 ZOK)*
- *Právo požadovat opis seznamu všech akcionářů*

# Pohled společníka

## Právo k podílu

***Za jakých podmínek (a zda vůbec) může společník prodat svůj podíl?  
Kdy nabývá převodní smlouva účinnosti vůči nabyvateli?  
Kdy nabývá převodní smlouva účinnosti vůči společnosti?  
Kdy přechází vlastnické právo k podílu na nabyvatele?***



# Pohled společníka

## Právo „K“ podílu

**Rozlišení 3 základních okamžiků k odlišení toho, kdy je kupující – nabyvatel podílu:**

- A) SMLUVNĚ ZAVÁZÁNÝM
- B) VLASTNÍKEM
- C) SPOLEČNÍKEM

### A. Účinnost převodní smlouvy

Neomezená převoditelnost: smlouva je účinná jejím **uzavřením** (§ 1745 ObčZ)

Převoditelnost podmíněná souhlasem orgánu: smlouva je účinná udělením **souhlasu** či **marným uplynutím lhůty**

### B. Převod vlastnického práva

Podíl nepředstavovaný cenným papírem: k převodu dochází **účinností smlouvy**

Listinné akcie: **smlouva + předání akcie + rubopis** (§ 1301/3 ObčZ);

Zaknihované akcie: zápis na účet vlastníka zaknihovaných akcií (§ 1304 ObčZ)

### C. Účinnost převodu vůči společnosti:

- i. **Oznámení změny společnosti**
- ii. **Předložení akcie** (§ 269/2 ZOK)

# Pohled společníka

## Omezení převoditelnosti podílu

### Osobní společnosti:

v.o.s. – **nepřevoditelný podíl**

x lze vyřešit změnou společenské smlouvy (vystoupení x přistoupení)

k.s. – podíl komplementáře – stejné podmínky jako ve v.o.s. (**nepřevoditelnost**)

k.s. – podíl komanditisty – stejné podmínky převodu jako u s.r.o.

### Kapitálové společnosti:

Převoditelnost podílu v s.r.o. **lze** OMEZIT

Převoditelnost akcií na jméno **lze** OMEZIT, ale **nelze** VYLOUČIT, a to ani dočasně

Převoditelnost akcií na majitele **nelze** OMEZIT, **nelze** VYLOUČIT

# Postavení člena voleného orgánu

## Přehled regulace

- I. **Preventivní ochrana** před osobami, které nesplňují objektivní předpoklady výkonu funkce (§ 46 ZOK, § 155 ObčZ)
- II. **„Cukr“ - Pozitivní motivace k řádnému výkonu činnosti** (vykonávané v pracovním poměru či v rámci výkonu funkce) odrážející se ve zvýšení ekonomické hodnoty společnosti a jejímu růstu (*shareholder value*).
- III. **„Bič“ – Negativní sankce** pro případ porušení povinností při výkonu funkce (porušení péče řádného hospodáře, úpadkové delikty, konkurenční jednání atd.)

# Postavení člena voleného orgánu

## Cíl regulace

- Východiskem úpravy je nutnost řešení problému zastoupení (***principal-agent problem***)  
= společníci korporaci vlastní **x** manažeři korporaci řídí  
→ inherentní zájmový konflikt „pánů“ a „správců“
- Cílem regulace je primárně **ochrana korporace a společníků**, sekundárně pak ochrana věřitelů
- Subjektivní způsobilost kandidátů (vhodnost, odbornost, kvalifikaci) není řešena při posuzování předpokladů pro výkon funkce, zkoumá se (ne)existence objektivních podmínek

# Člen voleného orgánu

Předpoklady pro výkon funkce

**Jaké předpoklady musí člen voleného orgánu splňovat?**





# Postavení člena voleného orgánu

## Předpoklady pro výkon funkce

**Plná svéprávnost (§ 152 odst. 2 ObčZ)**

**Absence překážek (§ 46 ZOK)**

1. Pravomocné **odsouzení pro taxativně vymezené TČ**, ke kterým dochází nejčastěji v souvislosti s podnikáním (např. zpronevěra, podvod, legalizace výnosů z trestné činnosti, poškození věřitele...),
2. Prohlášený **konkurs na majetek** člena voleného orgánu,
3. Pravomocné **rozhodnutí o diskvalifikaci**
4. **Zákaz výkonu činnosti** související s činností obchodní korporace

# Postavení člena voleného orgánu

## Evidence vyloučených osob

- Ministerstvo spravedlnosti vede **neveřejnou evidenci osob**, které nejsou způsobilé k výkonu funkce člena voleného orgánu (do evidence se zapisují též související údaje, jako např. důvod a datum vzniku překážky, rozsah překážky, očekávaný den zániku apod.)
- V rámci **rejstříkového řízení** jsou rejstříkové soudy (notáři) povinny ověřovat v této evidenci způsobilost zvolených osob
- Na základě žádosti (formulářové) může každý **požádat o výpis údajů**, které jsou o něm v evidenci vedeny.

# Postavení člena voleného orgánu

## Důsledky povolání nezpůsobilé osoby do funkce

### § 155/1 ObčZ

Věta první: **fikce nepovolání do funkce s účinky ex tunc**

*Byl-li členem voleného orgánu povolán ten, kdo k tomu není podle zákona způsobilý, hledí se na jeho povolání do funkce, **jako by se nestalo**.*

Věta druhá: **zánik členství ve voleném orgánu ex lege**

*Ztratí-li člen voleného orgánu po svém povolání do funkce zákonnou způsobilost být členem voleného orgánu, jeho funkce zaniká; zánik funkce právnické osobě oznámí bez zbytečného odkladu.*

# Postavení člena voleného orgánu

## Smlouva o výkonu funkce (SoVF)

Vztahy mezi společnostmi a členem jejího orgánu jsou regulovány **úpravou příkazu** (§ 2430 až 2444 ObčZ), která se aplikuje, **není-li uzavřena smlouva o výkonu funkce** (*princip subsidiarity*).

**Účinnost SoVF** ke dni uzavření smlouvy x ke dni vzniku funkce - podle toho, který den nastane později (lze tedy SoVF uzavřít a schválit i ex post, např. až po jmenování jednatele a odměnu mu tak přiznat zpětně)

**Obsah SoVF** zákon komplexně neupravuje s výjimkou požadavků ujednání o odměně v § 60 ZOK

# Postavení člena voleného orgánu

## Nedostatky smlouvy o výkonu funkce

### I) Nedostatek písemné formy smlouvy

Důsledky vady formy smlouvy

→ **NEPLATNOST SMLOUVY**

→ **BEZPLATNÝ VÝKON FUNKCE**

### II) Nedostatek souhlasu VH

Důsledky neschválení písemné smlouvy (*ex post/ex ante*)

→ **NEÚČINNOST SMLOUVY**, nikoliv *neplatnost*.

→ **BEZPLATNÝ VÝKON FUNKCE**

### III) Nedostatek ujednání o odměně

Důsledek chybějícího ujednání o odměně/ujednání v rozporu se ZOK

→ **BEZPLATNÝ VÝKON FUNKCE**

# Postavení člena voleného orgánu

## Zmírnění následků

§ 59/4 ZOK: Právo na **OBVYKLOU ODMĚNU**, je-li SoVF

- a) NEUZAVŘENÁ z důvodu na straně společnosti/vyšší moci
- b) NEPLATNÁ z důvodu na straně společnosti/vyšší moci
- c) NESCHVÁLENÁ z důvodů ad a) či ad b)

### Pojem „obvyklá odměna“

Východiskem odměna obvyklá při výkonu činnosti obdobné činnosti, kterou člen orgánu vykonával.

### 2 možné scénáře:

SoVF **byla** uzavřena → vychází se z odměny obvyklé v době uzavření smlouvy.

SoVF **nebyla** uzavřena → vychází se z odměny obvyklé v době vzniku funkce.

# Postavení člena voleného orgánu

## Odměňování jako problém corporate governance

Z pohledu *corporate governance* jde o otázku **spravedlivého dělení zisků** mezi společníky jako reziduální vlastníky a členy volených orgánů jako správce korporace.

### Inherentní konflikt zájmů:

- Společníci jako investoři usilují o co nejvyšší výplatu **dividendy**
- Členové orgánů se snaží maximalizovat svoji **odměnu** za poskytovaný výkon

Pomyslným kolbištěm, kde dochází ke střetu zájmů je **valná hromada**:

- rozhodování o odměnách v rámci schvalování smlouvy o výkonu funkce (§ 59 ZOK)
- rozhodování o rozdělení zisku (§ 34 a § 40 ZOK)

# Postavení člena voleného orgánu

## Odměna (široké pojetí)

Odměna v širokém pojetí zahrnuje složky:

- a) Nárokové (vyplývající ze SoVF)
- b) Nenárokové

Odměnu představuje jakékoliv plnění poskytované členu orgánu v souvislosti s výkonem funkce včetně:

- naturálních plnění (např. mobil, auto, PC, byt apod.)
- příspěvků na penzijní připojištění
- **podílu na zisku** (tantiéma)
- bonusů spočívajících v **cenných papírech** (přímé i nepřímé nabytí; vztahuje se i na bonusy přiznávané osobám blízkým)





# Postavení člena voleného orgánu

## Způsob stanovení odměny

- pevnou částkou
- určením způsobu výpočtu
- kombinace obojího

Zvolený způsob výpočtu musí být **určitý natolik, aby bylo možné výši odměny jednoznačně stanovit**. Některé složky odměňování mohou být vázány na hospodářský výsledek za předpokladu, že budou stanovena jednoznačná kritéria (jednoznačné finanční ukazatele, jenž je nutné dosáhnout).

# Postavení člena voleného orgánu

## Odměna x Jiné plnění

Snaha zamezit obcházení požadavku souhlasu VH prostřednictvím nejrůznějších **plnění „bokem“**.

**VŠE**, co společnost poskytne členovi orgánu v souvislosti s výkonem funkce, a co:

- není zahrnuto do SoVF
- není zahrnuto do vnitřního předpisu schváleného VH
- není ani plněním, na které plyne právo z právního předpisu

Podléhá režimu **§ 61/1 ZOK**

→ poskytnout plnění lze pouze **se souhlasem VH a s vyjádřením DR**

# Postavení člena voleného orgánu

## Odměna x zastřená výplata podílu na zisku

**§ 40/5 ZOK** → rozšířená aplikace pravidel pro rozdělení a výplatu zisku

Příklady obcházení zákonných podmínek pro rozdělení a výplatu zisku:

- nadstandardní odměny pro statutáry
- převody majetku mezi společníkem a společností bezúplatně nebo za netržních podmínek
- vydání dluhopisů s úrokem ve výši 20 % ročně x obvyklé úroky za obdobné dluhopisy či úvěry

### Výjimky:

- obvyklé příležitostné dary,
- věnování učiněné v přiměřené výši na veřejně prospěšný účel,
- plnění, kterým bylo vyhověno mravnímu závazku nebo ohledům slušnosti,
- výhoda poskytovaná společností dle zákona [§ 254 odst. 1; § 575 odst. 1 písm. c) ZOK].

# Postavení člena voleného orgánu

## Péče řádného hospodáře I

Požadavek vykonávat funkci člena voleného orgánu s péčí řádného hospodáře (§ 159 ObčZ) =

- s nezbytnou **loajalitou**,
- s potřebnými **znalostmi** a
- s **pečlivostí**

**Objektivní hledisko** – péče, kterou by vynaložil každý jiný rozumně jednající v obdobné situaci → vychází se z určité obecné představy o přiměřeně svědomitém, pracovitém a cílevědomém manažerovi

Nebere v úvahu osobní (subjektivní) charakteristiky jednotlivých členů orgánů

Odpovědnost za **řádný rozhodovací proces**, nikoliv za výsledek

# Postavení člena voleného orgánu

## Péče řádného hospodáře II – nesení důkazního břemene

### **PORUŠENÍ - VYVRATITELNÁ DOMNĚNKA NEDBALOSTI**

Kdo nedodrží standard PŘH, jedná **NEDBALE** x ledaže svou neschopnost rozpozná a učiní kroky, aby zabránil negativnímu efektu

**Nesení důkazního břemene členem orgánu** – musí prokázat, že v konkrétním případě vynaložil odpovídající péči x rozhodnutím soudu může být důkazního břemene zbaven, nelze-li na něm podání důkazu spravedlivě požadovat

# Postavení člena voleného orgánu

## Pravidlo podnikatelského úsudku

Zpřesnění standardu péče řádného hospodáře v § 51 ZOK

Pravidlo podnikatelského úsudku jako „*safeharbour*“ (*Business Judgement Rule*) pokud člen orgánu mohl při podnikatelském rozhodování v **dobré víře** rozumně předpokládat, že jedná **informovaně** a v **obhajitelném zájmu obchodní korporace**, pak jednal pečlivě a s potřebnými znalostmi (musí tak ovšem činit i s nezbytnou loajalitou)



# Pohled obchodního partnera

## Kdo jedná za společnost I

### PŘÍMÉ JEDNÁNÍ

Pouze u podnikatele FO!

Podnikatel PO nemá komunikovatelnou vůli, projev vůle proto projevuje zástupce a nahrazuje ji

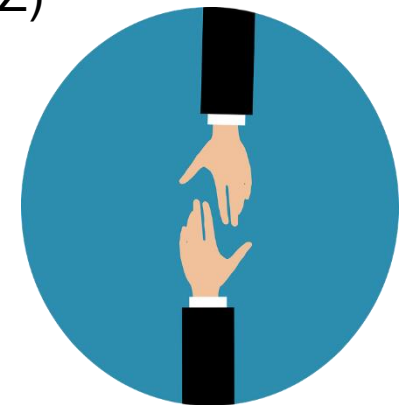
### NEPŘÍMÉ JEDNÁNÍ

**ZASTOUPENÍ ZÁKONNÉ:** člen SO (§ 151 ObčZ; § 164 ObčZ); likvidátor (§ 193); vedoucí odštěpného závodu (§ 503/2 ObčZ); pověřená osoba (§ 430 a násl. ObčZ);

**ZASTOUPENÍ SMLUVNÍ:** prokura (§§ 450-456 ObčZ); smluvní zmocnění (§ 441-449 ObčZ)

### **OPATROVNICTVÍ**

**Statutární orgán** = univerzální zástupce → nemůže vybočit z jednatelského oprávnění  
§ 164 ObčZ – právo zastupovat ve VŠECH ZÁLEŽITOSTECH



# Pohled obchodního partnera

## Kdo jedná za společnost II

### **POVĚŘENÍ OBCHODNÍM VEDENÍM – DELEGACE HORIZONTÁLNÍ (§ 156/2 ObčZ)**

Pověřená osoba: pověřený člen příslušného orgánu

Rozsah pověření: v rámci rozdělené působnosti orgánu o jednotlivých věcech (týkajících se obchodního vedení) rozhoduje pouze pověřený člen orgánu (není tak nutné přijímat v této části působnosti sborová rozhodnutí)

Pověřená osoba nemá bez dalšího oprávnění jednat jménem společnosti (! k tomu by potřebovala Plm pro konkrétní záležitost)

### **PLNÁ MOC PRO KONKRÉTNÍ ZÁLEŽITOST**

Zmocněná osoba: člen SO

Použití: je-li požadavek kolektivního jednání – pravidlo 4 očí apod. lze zmocnit

Rozsah zmocnění: pouze konkrétní záležitost

Zmocněnec nemůže jednat za PO v pozici zmocnitele (zmocnit další osobu na základě delegace)



# Pohled obchodního partnera

## Vnitřní omezení a jeho účinky ve vztahu ke 3. osobám

**Omezení jednatelského (zástupčího) oprávnění** (usnesením VH, vnitřním předpisem, SS)

§ 166/2 ObčZ: omezení u PO → MÁ ÚČINKY, JE-LI ZNÁMO 3. osobě (z listiny uložené do SL OR)

§ 47 ZOK: omezení u OK → NEMÁ ÚČINKY, ANI KDYŽ JE ZNÁMO 3. osobě (zapsáno v OR) – požadavek První směrnice (rozšířen i na osobní OK+D)

### NEPLÉST!

**(Vnitřní) omezení jednatelského oprávnění** (např. předběžné schválení transakce ze strany VH)

x **Úprava způsobu jednání** (např. jednání samostatně u dispozici do 100 tis. Kč, jinak pravidlo 4 očí)

### Způsob jednání - personální a věcné vymezení

**Personální vymezení** – zda jedná každý člen samostatně x členové (všichni, někteří) společně

**Věcné vymezení** – implicitní = jednání ve všech věcech x explicitní – konkrétnější vymezení okruhu případů společného jednání

# Pohled obchodního partnera

## Ochrana věřitele

*Jak se může věřitel chránit před rizikem ze strany obchodního partnera – obchodní korporace (nemožnost či neschopnost plnit)?*



# Pohled obchodního partnera

## Ochrana věřitele – specifické nástroje

- **Přímé ručení** členů statutárního orgánu (§ 159/3 ObčZ)
- **Diskvalifikace** člena voleného orgánu rozhodnutím soudu
- **Úpadkové delikty** (žaloba na doplnění pasiv; clawback)
- Odpovědnost za škodu při **nepodání insolvenčního návrhu** (§ 99 InsZ)
- **Náhrada škody** způsobené porušením péče řádného hospodáře (§ 53 ZOK)
- Pravidla **střetu zájmů** (§ 54-§ 57 ZOK)
- **Zákaz konkurence** (§ 5 ZOK)

***Děkuji za pozornost***

