

Česko-slovenská  
advokátní kancelář  
s mezinárodním  
dosahem

Ústav dovednostní výuky a inovace studia - Právnická fakulta,  
Masarykova univerzita

# Právo obchodních společností v praxi

## Strukturování transakce, Asset deal vs Share deal, Term sheet, NDA

Mgr. Jan Frey

13. října 2015

Nejúspěšnější kancelář podle  
počtu nominací a titulů všech  
sedmi ročníků soutěže



Klienty nejlépe hodnocená  
právní firma  
v České republice  
(2010, 2013, 2015)



Právní firma roku  
v České republice  
(2011, 2012, 2014)

WHO'SWHOLEGAL

1. místo v počtu realizovaných  
fúzí a akvizic v České republice  
(2009–2013)



1. místo mezi domácími  
právními firmami  
(2009–2012)

PRACTICAL LAW COMPANY®

## Klíčové předpoklady při převodu

- Předmět převodu
- Kdo je převodcem
- Kdo je kupujícím

## Předmět převodu

- Důležité pro získání korporátních souhlasů
- Určení formy transakce, určení právních a administrativních požadavků na transakční dokumentaci
- Volba vhodné struktury transakce
- Stanovení průběhu a časových milníků transakce
- Identifikace transakčních instrumentů
- Přizpůsobení transakční dokumentace formě převodu
- Organizace kroků před vypořádáním transakce
- Organizační příprava vypořádání transakce

## Prodávající

- Korporátní souhlasy
- Souhlasy manželů
- Provedení příslušných notifikací správním úřadům
- Identifikace účtu, na který má být zaplacená kupní cena
- Posouzení obratových kritérií

## Kupující

- Korporátní souhlasy
- Souhlasy manželů
- Příprava struktury pro převzetí cílové společnosti
- Identifikace prostředků pro platbu kupní ceny
- Posouzení obratových kritérií

## Předmět převodu

### Share deal

Podíl / kmenový list akcie

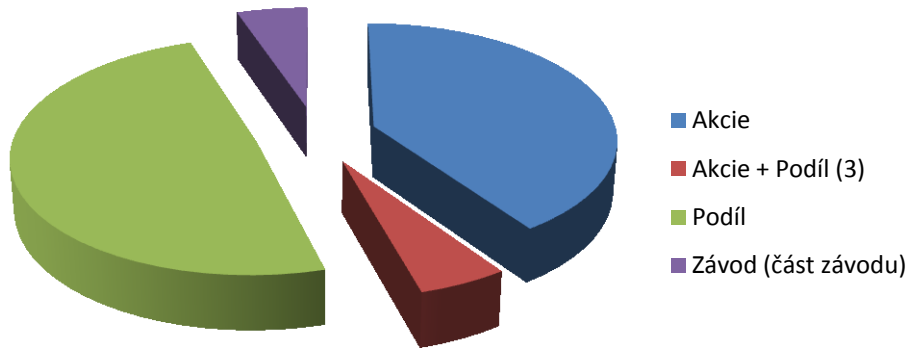
### Asset deal

Majetek / aktiva

- ✓ závod
- ✓ část závodu
- ✓ Individuálně určený majetek

## Akcie / Podíl / Závod

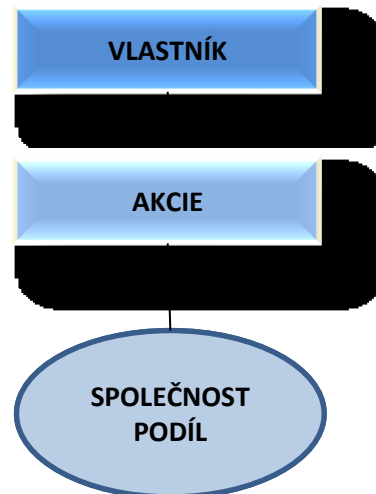
### Četnost jednotlivých forem transakce v období 2010 - 2014



## Charakter předmětu převodu

### Akcie / kmenové listy

- Akcie / kmenový list = cenné papíry inkorporující právo na účast na společnosti a povinnosti z této účasti plynoucí.
- Cenný papír je listina, se kterou se je právo spojeno takovým způsobem, že je po vydání cenného papíru nelze bez této listiny uplatnit ani převést. ( § 514 NOZ)



Práva k podílu jsou vykonávána prostřednictvím akcií, jakožto cenných papírů inkorporujících právo účasti akcionáře na společnosti.



## Forma převodu akcie

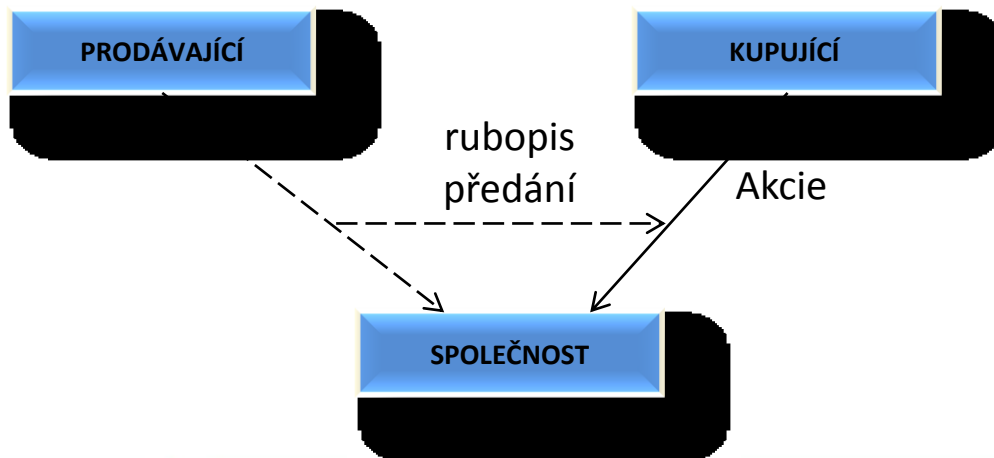
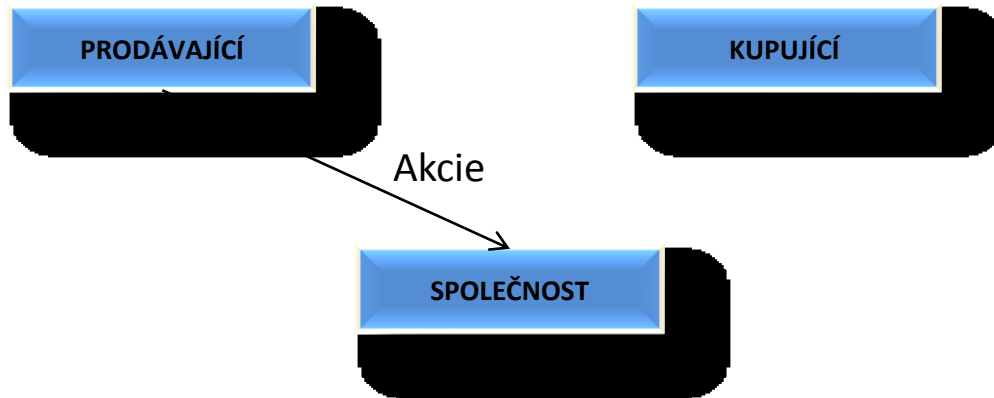
### Zaknihované

- Písemná smlouva
- Změna v registrech centrálního depozitáře.

### Nezaknihované (na jméno)

- Rubopis
- Fyzické předání akcií

## Akcie



## Charakter podílu

- Soubor práv a povinností
- *„Podíl představuje účast společníka v obchodní korporaci a práva a povinnosti z této účasti plynoucí“.*



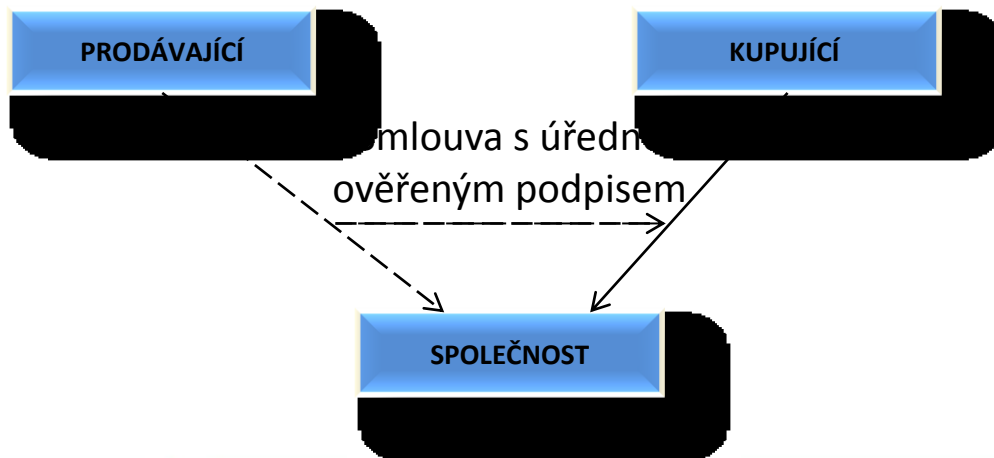
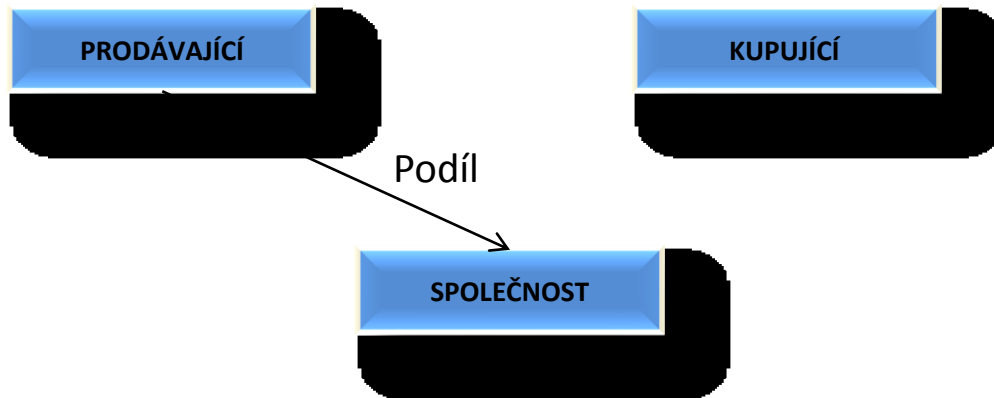
## Forma převodu

### Obchodní podíl

#### Převod

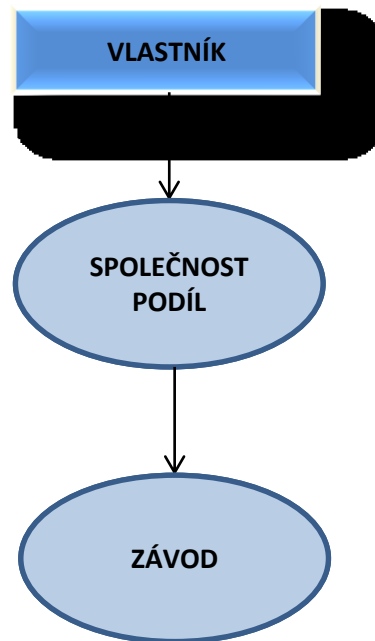
- Písemná smlouva
- Ověřený podpis prodávajícího a kupujícího
- Doručení smlouvy společnosti
- Změna v seznamu společníků
- Zápis do obchodního rejstříku (deklaratorní účinky)

## Podíl



## Závod

- Soubor majetku a závazků
- „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“. ( § 502 NOZ)



## Složky závodu

- Majetek (hmotný / nehmotný)
- Pohledávky
- Dluhy
- Zaměstnanci (personální substrát)
- Vztahy ze smluv a jiných ujednání.
- Při převodu lze vyloučit jednotlivé položky ze závodu

## Složky netvořící součást závodu

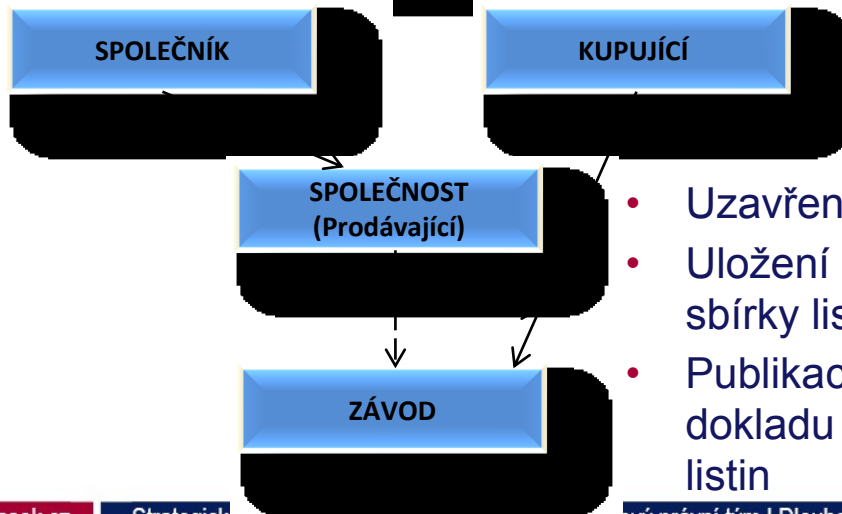
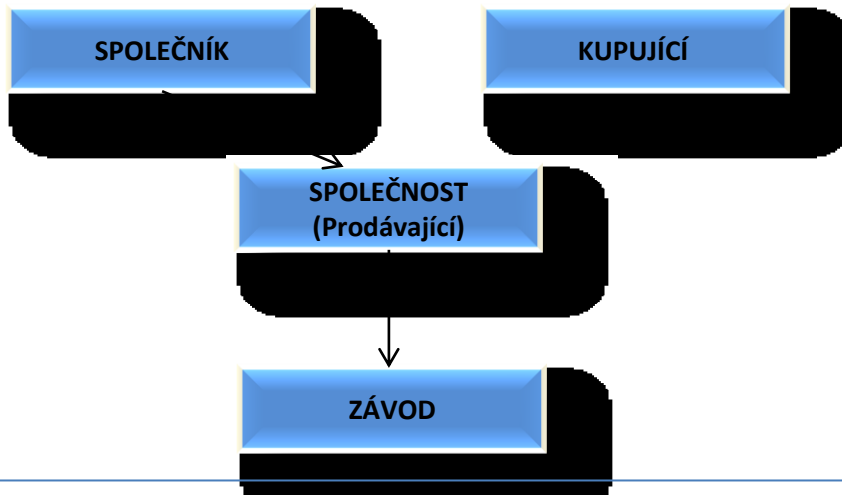
- Práva a povinnosti korporátního charakteru.
- Účet, na který má být poukázána kupní cena.
- Práva a povinnosti veřejnoprávního charakteru.
- Práva vyplývající z průmyslového nebo jiného duševního vlastnictví u něhož to vylučuje smlouva, kterou bylo právo prodávajícímu poskytnuto , nebo vylučuje-li to povaha takového práva. ( 217 NOZ)



## Závod

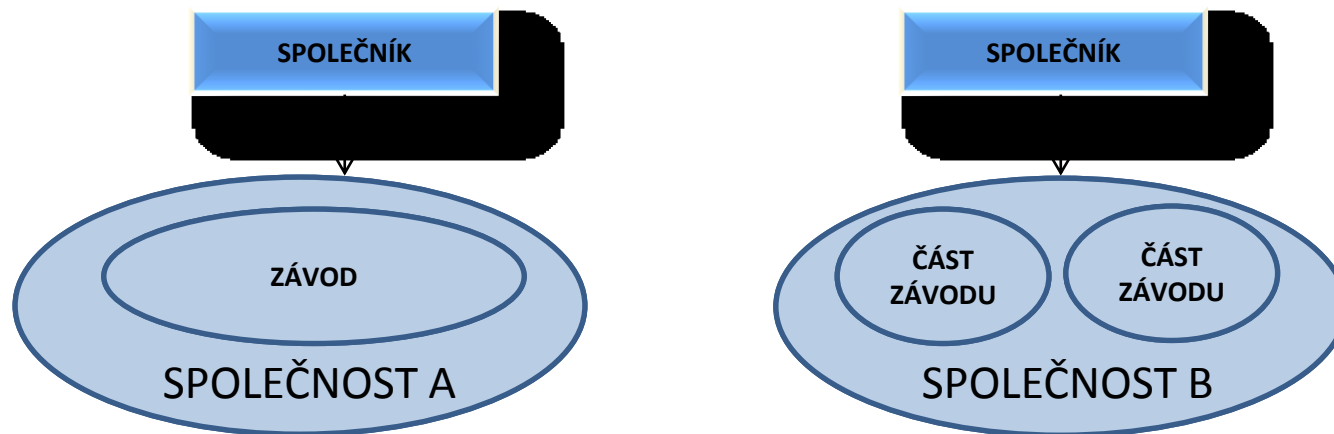
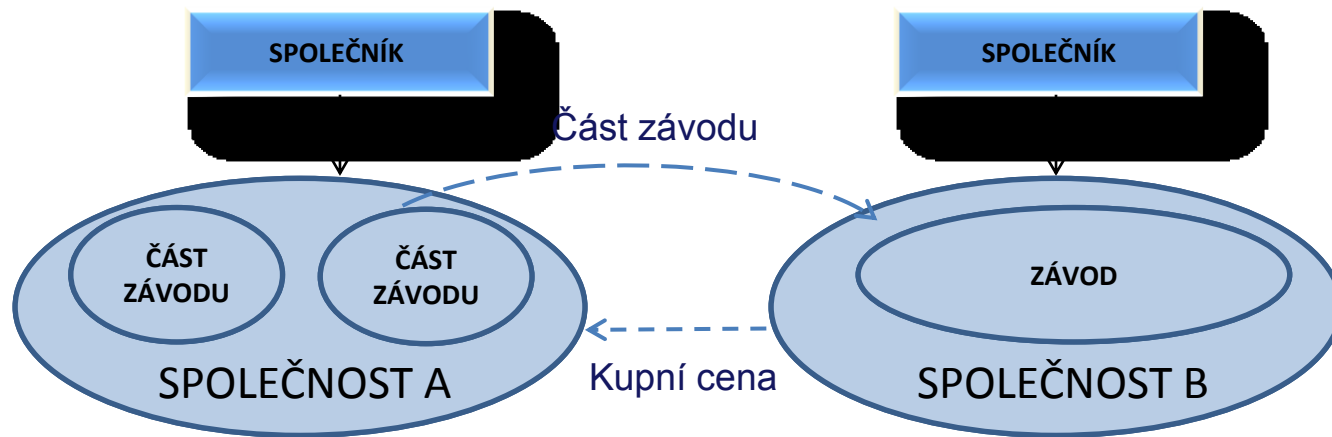
- Uzavření Smlouvy o prodeji závodu
- Uložení dokladu o koupi závodu do sbírky listin u rejstříkového soudu (v případě, že kupující je zapsán ve veřejném rejstříku)
- Zveřejnění informace o uložení dokladu o koupi závodu do sbírky listin v obchodním věstníku
- Sepsání předávacího protokolu při předání závodu

## Závod



- Uzavření smlouvy
- Uložení dokladu o koupi závodu do sbírky listin
- Publikace informace o uložení dokladu o koupi závodu do sbírky listin

## Struktura Asset Dealu (převod části závodu)



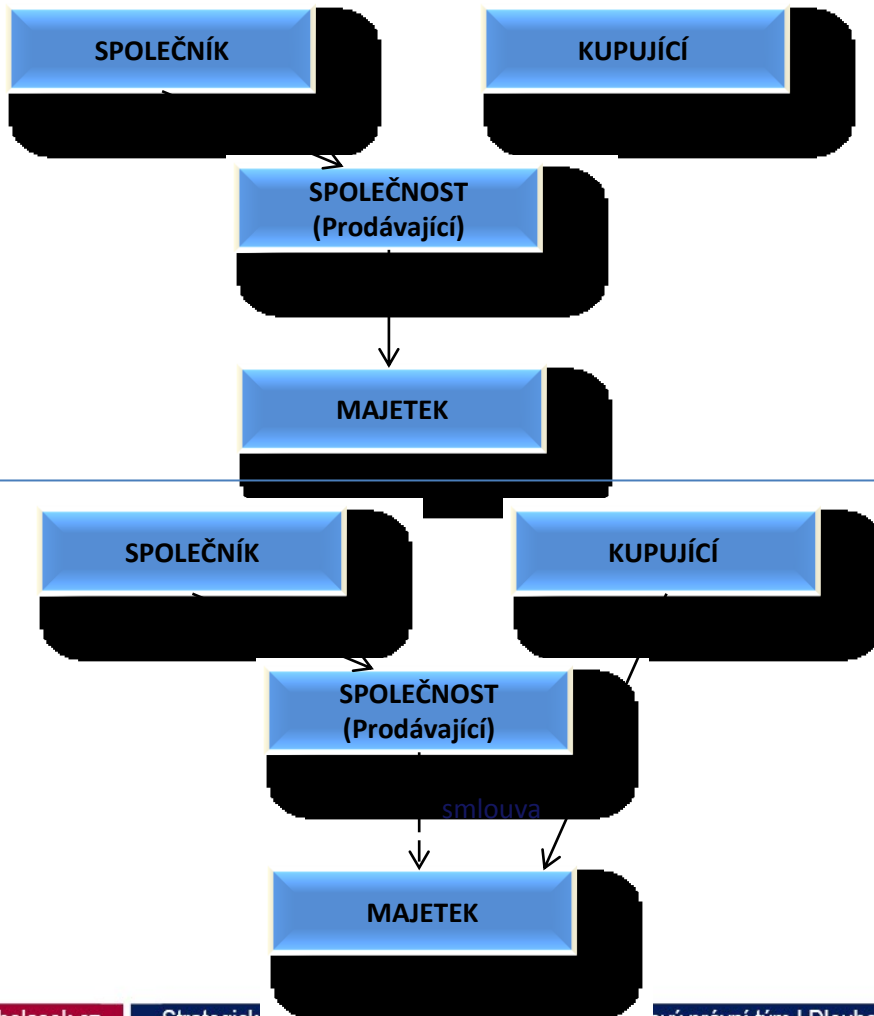
## Majetek

- Specificky určený majetek či jeho soubory

## Majetek / Aktiva

- Písemná / ústní smlouva
- Forma smlouvy závisí na charakteru převáděného majetku

## Majetek



## Asset Deal vs. Share Deal Výhody/Nevýhody

### Share deal

#### Výhody

- Administrativní nenáročnost (s výjimkou převodu zaknihovaných akcií)
- Časová nenáročnost (s výjimkou převodu zaknihovaných akcií)
- Daňové aspekty (osvobození od daně z příjmu při splnění podmínek dle ZODP)
- Nenáročnost vymezení předmětu převodu
- Koupě společnosti včetně všech licencí, povolení, oprávnění, atd.
- Absence nutnosti získat souhlasy věřitelů (s výjimkou souhlasů z CoC klauzulí + případných souhlasů dle veřejného práva)
- Jednoduchá agenda po vypořádání transakce (pouze zápis do obchodního rejstříku v případě převodu podílu + změny v seznamu společníků/akcionářů)

## Asset Deal vs. Share Deal Výhody/Nevýhody

### Share Deal Nevýhody

- Zahrnuje i koupi „korporátní historie“ cílové společnosti
- Daňové aspekty (v případě nesplnění podmínek dle ZODP)
- Veřejnoprávní závazky zůstávají ve společnosti



## Asset Deal vs. Share Deal Výhody/Nevýhody

### Asset Deal

### **Nevýhody**

- Složitě vymezení předmětu převodu
- Riziko právních dopadů nesprávného posouzení závodu, resp. jeho části x majetku
- Riziko převzetí toxických závazků
- Administrativní náročnost převodu
- Daňové aspekty (kupní cena předmětem zdanění, atd.)
- Nutnost před transakčními úkony (získání licencí, povolení, oprávnění, notifikační povinnosti vůči zaměstnancům, atd.)
- Nutnost získat souhlas věřitelů s prodejem (v případě absence souhlasu nastává ručení prodávajícího dle 2177 odst. 1 NOZ)
- Potenciální nepřevoditelnost práv vyplývajících z průmyslového nebo jiného duševního vlastnictví ( 2178 NOZ)
- Možnost ukončení pracovního poměru dotyčnými zaměstnanci + odstupné (zákoník práce)
- Povinnost post transakčních registrací

## Asset Deal vs. Share Deal Výhody/Nevýhody

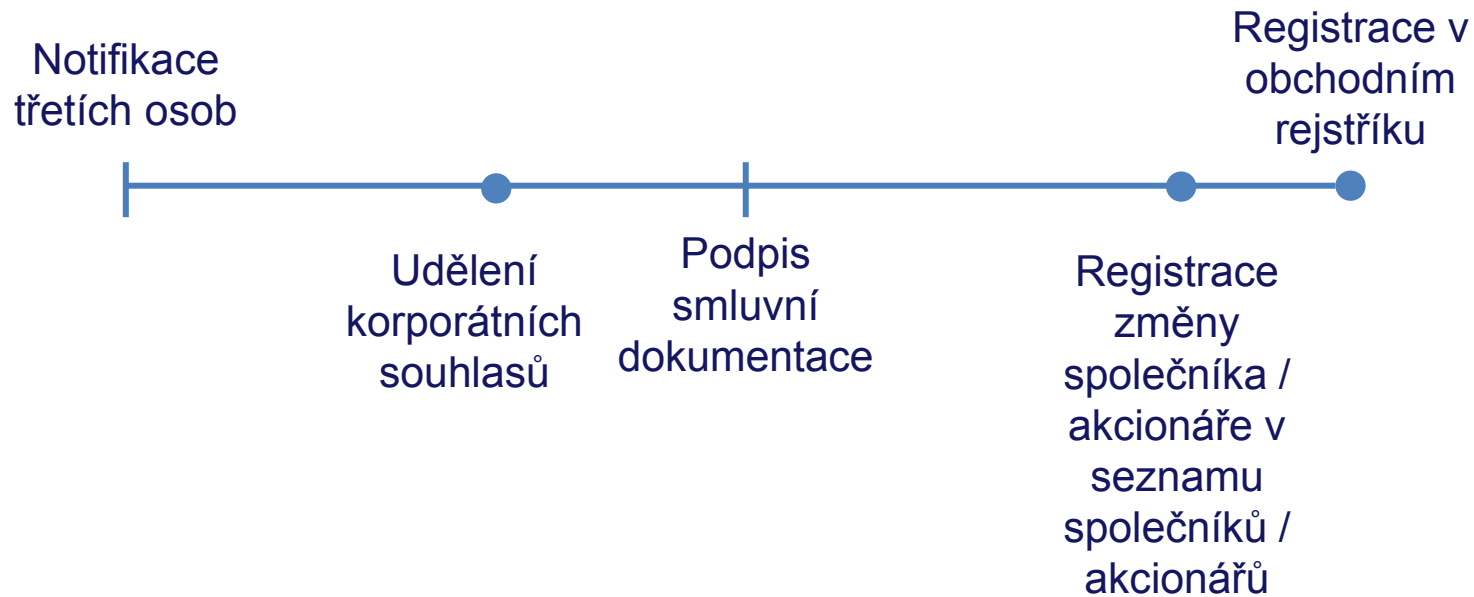
### Asset Deal

#### Výhody

- Součástí prodeje nejsou veřejnoprávní závazky
- Součástí prodeje nejsou korporátní závazky a pohledávky
- Koupě pouze vybraných assetů
- Možnost vyjmutí některých položek z prodeje

## Průběh převodu

### Share deal



## Průběh převodu

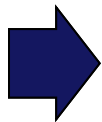
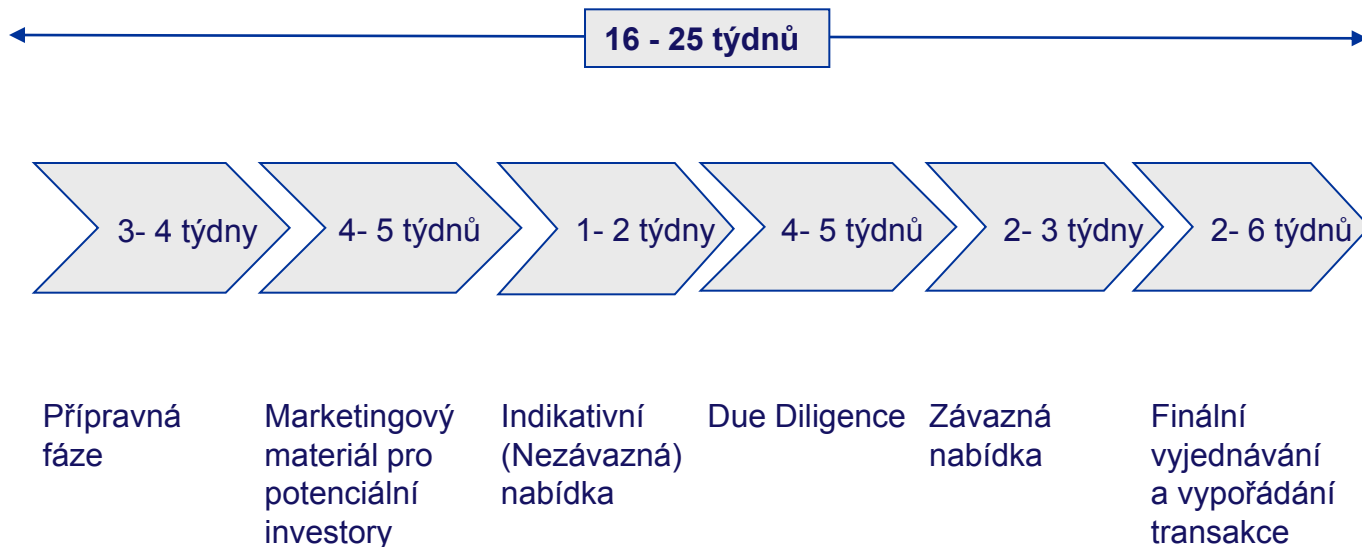
### Asset deal



## Term Sheet / NDA

# Term Sheet NDA

## Typický průběh private M&A transakce



V praxi celkový proces transakce zabere nejméně 4 až 9 měsíců

## Předsmluvní fáze

### **Předběžná dohoda (*Letter of Intent, Memorandum of Understanding, Head of Terms*)**

- EN: letter of intent, term sheet protocol, heads of terms, memorandum of understanding / CZ: dohoda o společném postupu, předběžná dohoda o podmínkách transakce
- První formální krok M&A transakce s potenciálními právními dopady
- Indikativní, právně nezávazný dokument
- Závazná může být exkluzivita, mlčenlivost, náklady, break up fee, vyloučení/omezení předsmluvní odpovědnosti
- Lze sjednat zvláštní pravidla pro uzavření budoucí smluvní dokumentace

## Předsmluvní odpovědnost

- Podstata odpovědnosti za jednání před uzavřením SPA – „culpa in contrahendo“
- Obecný princip smluvní volnosti x povinnost jednat v právním styku poctivě
- Před účinností NOZ předsmluvní odpovědnost založena na doktríně a nečetné judikatuře



## Předsmluvní odpovědnost

### Povinnosti stran při jednání o smlouvě:

- Právo vést svobodně jednání o smlouvě
- Neodpovědnost za neuzavření smlouvy
- Odpovědnost strany, která jednání zahájí nebo v nich pokračuje bez úmyslu smlouvu uzavřít
- Povinnost stran sdělit si vzájemně všechny skutkové a právní okolnosti, o nichž ví nebo vědět musí
- Každá ze stran musí mít možnost přesvědčit se o možnosti uzavřít platnou smlouvu
- Každé ze stran musí být zřejmý její zájem smlouvu uzavřít

## Předsmluvní odpovědnost

Porušení povinností v předsmluvní fázi:

- Nepoctivě jedná strana, která přes důvodné očekávání druhé strany v uzavření smlouvy, bez spravedlivého důvodu jednání ukončí
- Uzavření smlouvy musí být vysoce pravděpodobné

Nutné zohlednit:

- Fáze vyjednávání o smlouvě (vysoce pravděpodobné uzavření smlouvy)
- Důvod ukončení vyjednávání (spravedlivý důvod)
- Očekávání druhé strany

## Předsmluvní odpovědnost

Sankce za porušení povinností v předsmluvní fázi transakce:

- Náhrada škody limitovaná rozsahem, který odpovídá ztrátě z neuzavřené smlouvy v obdobných případech.
- Nejasné vymezení rozsahu škody, která se hradí:
  - Skutečná škoda (marně vynaložené náklady);
  - Ušlý zisk (ztráta obdobné obchodní příležitosti);

V obou případech se uplatní limitace tzv. abstraktní ztrátou v obdobných případech

## Důvěrnost informací – Obchodní tajemství

### Definice

- Konkurenčně významné
- Určitelné a související se závodem
- Ocenitelné
- V příslušných obchodních kruzích běžně nedostupné
- Vlastník zajišťuje odpovídajícím způsobem jejich utajení

### Informace, jejichž důvěrnost stanoví zvl. právní předpis

- Osobní údaje (zák. 101/2000 Sb.)
- Utajované informace (zák. 412/2005 Sb.)
- Údaje podléhající bankovnímu tajemství (zák. 21/1992 Sb.)

## Důvěrnost informací

Informace označené stranami za důvěrné při jednání o uzavření smlouvy (širší než obchodní tajemství)

Povinnost osob přijímajících informace

- **Investor**
  - Dbát na nezneužití a neprozrazení bez vážného důvodu
  - Zákaz poskytnout informace třetí osobě
  - Zákaz použít informace v rozporu s jejich účelem ve svůj prospěch
- **Poradci** (prodávajícího/investora)
  - Zákonná povinnost mlčenlivosti (regulovaní poradci)
  - Smluvní povinnost mlčenlivosti (neregulovaní poradci)

## Důvěrnost informací

### Sankce za zneužití či vyzrazení obchodního tajemství / důvěrných informací:

- Obchodní tajemství:
  - (Povinnost odstranit závadný stav)
  - Náhrada škody
  - Vydání bezdůvodného obohacení
  - Přiměřené zadostiučinění
- Důvěrné informace
  - Náhrada škody
  - Vydání toho, o co se příslušná strana obohatila
- Trend zpřísnovat postihy za zneužití obchodního tajemství (návrh směrnice EU)

## Důvěrnost informací

### Obsah smlouvy o zachování důvěrnosti informací

- Specifické otázky zachování důvěrnosti informací a nakládání s důvěrnými informacemi
- Vymezení důvěrných informací
- Možnost zahrnutí smluvních pokut
- Přímá odpovědnost strany při porušení povinností poradci

### Délka trvání smlouvy o zachování důvěrnosti informací

- Příprava a realizace transakce
- Kalkulace s neúspěchem transakce

# Děkuji za pozornost!

**Jan Frey**

Jan.frey@havelholasek.cz



**PRAHA**  
Florentinum, recepce A  
Na Florenci 2116/15  
110 00 Praha 1 – Nové Město  
Tel.: + 420 255 000 111  
Fax: + 420 255 000 110  
office@havelholasek.cz  
[www.havelholasek.cz](http://www.havelholasek.cz)

**BRNO**  
Titanium Business Complex  
Nové sady 996/25  
602 00 Brno  
Tel.: + 420 545 423 420  
Fax: + 420 545 423 421  
office@havelholasek.cz  
[www.havelholasek.cz](http://www.havelholasek.cz)

**OSTRAVA**  
Poděbradova 2738/16  
702 00 Ostrava  
Tel.: + 420 596 110 300  
Fax: + 420 596 110 420  
office@havelholasek.cz  
[www.havelholasek.cz](http://www.havelholasek.cz)

**BRATISLAVA**  
Apollo Business Center II, blok H  
Mlynské Nivy 49  
821 09 Bratislava  
Tel.: + 421 232 113 900  
Fax.: + 421 232 113 901  
[www.havelholasek.sk](http://www.havelholasek.sk)