

Zákon o obchodních korporacích 2021 Business Corporations Act 2021

*Rozdělení a výplata zisku a jiných vlastních zdrojů
Distribution and payment of profit and other own resources*

31/12/2020



| ROZDĚLENÍ A VÝPLATA ZISKU A JINÝCH VLASTNÍCH ZDROJŮ | DISTRIBUTION AND PAYMENT OF PROFIT AND OTHER OWN RESOURCES |
|--|---|
| Sjednocení pravidel | Unification of rules |
| <p>Významnou novinkou, kterou novela přinese, je sjednocení pravidel pro rozdělení a výplatu zisku s pravidly pro jiné vlastní zdroje. Aktuálně totiž podléhá rozdělení a výplata zisku přísnějšímu režimu než rozdělení a výplata jiných vlastních zdrojů společnosti. Zatímco pro výplatu zisku je nutné sestavit řádnou nebo mimořádnou účetní závěrku a dodržet další poměrně striktní pravidla, k výplatě jiných vlastních zdrojů se zákon nevyjadřuje. V důsledku této nejasnosti dochází v praxi k rozdílným přístupům mezi jednotlivými společnostmi.</p> <p>Novela uvedenou situaci řeší a tam, kde zákon hovoří o zisku, doplňuje, že uvedené platí i pro jiné vlastní zdroje. Výplata jiných vlastních zdrojů by tedy od 1. ledna 2021 měla podléhat stejným pravidlům jako výplata zisku, vyjma specifik týkajících se výplaty pevných podílů na zisku a poskytování záloh na zisku. Mimo jiné bude tedy i pro jiné vlastní zdroje platit, že mezi jiné osoby než společníky je možné rozdělit pouze, pokud tak stanoví společenská smlouva.</p> <p>Společnosti tedy i pro výplatu jiných vlastních zdrojů budou nuceny sestavit řádnou či mimořádnou účetní</p> | <p>An important novelty introduced by the amendment is the unification of the rules for the distribution and payment of profit with the rules for the distribution and payment of other own resources. Currently, the distribution and payment of profit is subject to a stricter regime than the distribution and payment of other own resources of the company. While for the payment of profit it is necessary to prepare ordinary or extraordinary financial statements and to follow other relatively strict rules, the law does provide for specific rules on the payment of other own resources. As a result of this ambiguity, different approaches occur in practice between individual companies.</p> <p>The amendment addresses this situation and, where the law speaks of profit, adds that the above also applies to other own resources. Therefore, the payment of other own resources should from 1 January 2021 be subject to the same rules as the payment of profit, except for the conditions concerning the payment of fixed profit shares and the provision of advance payments on profit. Among other things, the rule that persons other than shareholders shall be entitled to obtain any part of other own resources of the company only if it is stated in the Articles of Association will also apply.</p> <p>Therefore, companies will be required to prepare ordinary or extraordinary financial statements</p> |

závěrku. Mimo to novela zakotvuje, že účetní závěrku lze po jejím sestavení a schválení použít pro rozdělení a výplatu zisku a jiných vlastních zdrojů až do konce účetního období následujícím po účetním období, za které byla sestavena. Dosud totiž toto pravidlo vyplývalo pouze z judikatury.

Dále se na jiné vlastní zdroje začnou vztahovat také omezení týkající se toho, komu je možné je ze společnosti vyplatit, nebo jakou maximální částku může společnost k rozdělení použít.

Novela rovněž zavádí pravidlo, podle kterého se nejen zisk, ale i jiné vlastní zdroje určené k rozdělení, které nebyly statutárním orgánem vyplaceny z důvodu nesplnění testu insolvence, převádí na účet nerozděleného zisku minulých let. Tímto způsobem se fakticky jiné vlastní zdroje transformují na zisk prostřednictvím prosté účetní operace. Bude tedy nutné evidovat, do které z uvedených kategorií vlastního kapitálu společnosti daný zdroj patří, a to zejména z důvodu, že v rámci hospodaření společnosti dochází k přesouvání zisku a jeho mísení s ostatními zdroji. Pokud je zisk uložen na účtu nerozděleného zisku, nelze k němu v budoucnu přistupovat jako k jinému vlastnímu zdroji.

Omezení rozdělení a výplaty podílu na zisku či jiných vlastních zdrojích

Novela sjednocuje povinnost provedení **bilančního testu**, který musí předcházet rozhodnutí o rozdělení zisku. Aktuálně je bilanční test upraven pouze u společnosti s ručením omezeným a akciové společnosti, od nového roku budou muset bilanční test provádět i **družstva**. Zároveň bude nutné bilanční test provést i při výplatě podílu na **jiných vlastních zdrojích** (které nemají původ v zisku, například vrácení příplatků mimo základní kapitál).

I nadále se u akciových společností vyžaduje před rozhodnutím o rozdělení zisku a jiných vlastních zdrojů provedení **testu vlastního kapitálu**, nově se však tato povinnost bude vztahovat i na **společnosti s ručením omezeným a na družstva**. Tento test má vedle zachování finanční stability zajistit rovněž vypovídající hodnotu údaje o základním kapitálu společnosti.

Maximální částka k rozdělení je tak určena součtem výsledku hospodaření posledního skončeného účetního období, výsledku hospodaření minulých let a ostatních fondů, které je možné použít, snížený o příděly do rezervních a jiných fondů. Zároveň se výplatou podílu na zisku nesmí snížit vlastní kapitál pod výši upsaného základního

also for the payment of other own resources. In addition, the amendment stipulates that the financial statements, after their preparation and approval, may be used for the distribution and payment of profit and other own resources until the end of the accounting period following the accounting period for which they were prepared. Until now, this has followed only from case law.

Additionally, other own resources will also be subject to restrictions on who can receive payment from the company, or the maximum amount that the company can use for distribution.

The amendment also introduces a rule according to which not only profit, but also other own resources intended for distribution, which were not paid by the statutory body due to failure to meet the insolvency test, are transferred to the account of retained earnings from previous years. In such way, in fact, other own resources will be transformed into profit through a simple accounting operation. Therefore, it will be necessary to record information to which of the above categories of the company's own equity the given source belongs, especially due to the fact that within the company's management the profit is transferred and mixed with other sources. If the profit is deposited in the account of retained earnings, it cannot be treated in the future as just another own resource.

Restrictions on the distribution and payment of a share of profit or other own resources

The amendment unifies the obligation to perform a **balance test**, which must precede a decision on profit distribution. Currently, the balance test is prescribed for limited liability and joint-stock companies; from the new year, **cooperatives** will also have to perform the balance test. At the same time, it will be necessary to perform the balance test when paying a share of **other own resources** (which do not originate in the profit, for example refund of additional payments outside of the registered capital).

Joint-stock companies are still required to carry out an **equity test** before deciding on the distribution of profit and other own resources; this obligation will now also apply to **limited liability companies** and **cooperatives**. In addition to maintaining financial stability, this test is also intended to ensure meaningful information about the company's registered capital.

The maximum amount to be distributed is thus determined by the sum of the profit or loss for the last accounting period, the profit or loss for previous years and other funds that can be used, reduced by payments to reserve and other funds. At the same time, the payment of a profit share may not reduce the company's equity below the

kapitálu zvýšeného o fondy, které nelze podle zákona nebo společenské smlouvy rozdělit.

Nesplnění bilančního testu a testu vlastního kapitálu bude mít za následek, že rozhodnutí nejvyššího orgánu o rozdělení zisku nebude mít právní účinky.

V souvislosti s výplatou zisku, záloh na podíl na zisku nebo jiných vlastních zdrojů zůstává zachována povinnost statutárního orgánu aplikovat **test insolvence** (společnost nesmí tyto prostředky vyplatit, pokud by si přivodila úpadek). Nově je však stanoveno, že nevyplacení podílu do konce účetního období z důvodu insolvenčního testu znamená **zánik práva na takový podíl**. Uvedené platí i na výplatu záloh na zisku.

V neposlední řadě novela mění pravidlo pro výplatu podílu na zisku či jiných vlastních zdrojích v **nepeněžité formě u společnosti s ručením omezeným**. Dosud totiž o takové výplatě mohla rozhodnout i valná hromada společnosti bez podkladu ve společenské smlouvě. Do budoucna tato možnost musí být obsažena ve společenské smlouvě. Novela se tímto způsobem snaží víc ochránit menšinové společníky.

Záloha na podíl na zisku

Zálohu na zisku bude možno vyplácet i do budoucna pouze na základě **mezitímní účetní závěrky**, ze které vyloučí, že má společnost dostatek zdrojů na rozdělení zisku. Dle odborné literatury lze však tyto zálohy vyplácet i na základě **řádné a mimořádné účetní závěrky**. Zálohu lze vyplácet i opakovaně, do výše limitace dle § 35 odst. 1 zákona o obchodních korporacích (“ZOK”).

Záloha na podíl na zisku se dle novely **vrací**, pokud částka zisku k rozdělení nedosahuje součtu vyplacených záloh. Dosud toto pravidlo nebylo zakotveno výslovně, ač bylo dovozováno v literatuře. Nezhledňuje se, zda byl společník v dobré víře.

Ani do budoucna však novela nepovoluje vyplácet zálohy na **jiné vlastní zdroje**.

Záloha ve znění novely může sloužit nejen k distribuci nově vytvořeného zisku za část účetního období, ale i k distribuci zisků dosažených v minulých účetních obdobích. I pro tuto zálohu platí však limitace maximální částkou.

amount of the registered capital increased by funds that cannot be distributed according to the law or the Articles of Association.

Failure to pass the balance and equity tests will result in the decision of the supreme body on the distribution of profit not having legal effect.

In connection with the payment of profit, advance payment on the profit share and other own resources, the statutory body remains obliged to apply the **insolvency test** (the company may not pay these resources if it results in its insolvency). However, it is newly stipulated that non-payment of the share due to the insolvency test means the **termination of the right to such share**. The above rule also applies to the payment of advance payments of profit.

Last but not least, the amendment changes the rule for the payment of a profit share or other own resources in a **non-monetary form** in a **limited liability company**. Until now, such a payment could also be decided by the General Meeting of the company without a basis in the Articles of Association. In the future, this possibility must be included in the Articles of Association. Through this way, the amendment seeks to better protect minority shareholders.

Advance payment of profit share

The amendment maintains that it will be possible to pay an advance payment on profit only on the basis of **interim financial statements** which show that the company has sufficient resources to distribute profit. However, according to expert opinions, these advance payments can also be paid on the basis of **ordinary and extraordinary financial statements**. The advance payment can also be paid repeatedly, up to the amount of the limitation according to Section 35(1) Business Corporations Act (“BCA”).

According to the amendment, the advance payment of the profit share shall be **refunded** if the amount of the profit to be distributed does not reach the sum of the paid advance payments. So far, this rule has not been explicitly stipulated, although it has been inferred from available legal literature. It is irrelevant whether the shareholder was in good faith when accepting the advance payment or not.

However, the amendment does not explicitly allow the advance payment of **other own resources**.

The advance payment may be used not only to distribute the newly generated profit for a part of the accounting period, but also to distribute the profit achieved in previous accounting periods. However, the maximum amount is still limited (please see above).

Obcházení pravidel pro výplatu zisku a jiných vlastních zdrojů

Novela zakazuje, aby společnost poskytla **společníkovi** nebo **osobě jemu blízké bezúplatné plnění**. Bezúplatně znamená například prostřednictvím darovací smlouvy, a to jinak než na základě rozdělení zisku nebo jiných vlastních zdrojů. Uvedené pravidlo má zabránit „skrytému“ vyplácení zisku.

Zákaz neplatí pro obvyklé příležitostné dary, věnování učiněné v přiměřené výši na veřejně prospěšný účel, plnění, kterým bylo vyhověno mravnímu závazku nebo ohledům slušnosti a výhody, které lze poskytovat v souladu se zákonem.

Obecně je osobou blízkou od fyzické osoby rovněž pouze osoba fyzická, nicméně v některých situacích může být takovou osobou i právnická osoba, ve které fyzická osoba nějakým způsobem působí

Circumvention of the rules for the payment of profit and other own resources

The amendment prohibits the company from providing a **gratuitous consideration** to a **shareholder** or to his/her **close person**. Gratuitous consideration means consideration free of charge, for example, through a gift contract, on a basis other than distribution of profit or other own resources. This rule is intended to prevent the "hidden" payment of profit.

The ban does not apply to ordinary occasional gifts, donations made in an appropriate amount for a public benefit purpose, consideration which has been offered upon moral obligation or consideration of decency, and benefits which may be provided in accordance with the law.

In general, a person close to an individual is also only an individual, however, in some situations, such a person may also be a legal entity in which an individual operates in some way.

Kontaktujte nás/ Contact Us:

Ivan Sagál

Partner

Tel: +420226030509
ivan.sagal@twobirds.com



Ľubomír Brečka

Associate

Tel: +420226030529
lubomir.brecka@twobirds.com



Kristina Kůdelíková

Junior Associate

Tel: +420226030516
kristina.kudelikova@twobirds.com



twobirds.com

Abu Dhabi & Amsterdam & Beijing & Bratislava & Brussels & Budapest & Copenhagen & Dubai & Dusseldorf & Frankfurt & The Hague & Hamburg & Helsinki & Hong Kong & London & Luxembourg & Lyon & Madrid & Milan & Munich & Paris & Prague & Rome & San Francisco & Shanghai & Singapore & Stockholm & Sydney & Warsaw & Satellite Office: Casablanca

The information given in this document concerning technical legal or professional subject matter is for guidance only and does not constitute legal or professional advice. Always consult a suitably qualified lawyer on any specific legal problem or matter. Bird & Bird assumes no responsibility for such information contained in this document and disclaims all liability in respect of such information.

This document is confidential. Bird & Bird is, unless otherwise stated, the owner of copyright of this document and its contents. No part of this document may be published, distributed, extracted, re-utilised, or reproduced in any material form.

Bird & Bird is an international legal practice comprising Bird & Bird LLP and its affiliated and associated businesses.

Bird & Bird LLP is a limited liability partnership, registered in England and Wales with registered number OC340318 and is authorised and regulated by the Solicitors Regulation Authority. Its registered office and principal place of business is at 12 New Fetter Lane, London EC4A 1JP. A list of members of Bird & Bird LLP and of any non-members who are designated as partners, and of their respective professional qualifications, is open to inspection at that address.