

Zákon o obchodních korporacích 2021 Business Corporations Act 2021

Právnícká osoba jako člen voleného orgánu musí zmocnit konkrétní fyzickou osobu jako svého zástupce
A legal entity as a member of an appointed body must authorise a specific individual as its representative

31/12/2020



PRÁVNICKÁ OSOBA JAKO ČLEN VOLENÉHO ORGÁNU MUSÍ ZMOCNIT KONKRÉTNÍ FYZICKOU OSOBU JAKO SVÉHO ZÁSTUPCE	A LEGAL ENTITY AS A MEMBER OF AN APPOINTED BODY MUST AUTHORISE A SPECIFIC INDIVIDUAL AS ITS REPRESENTATIVE
(§ 46 odst. 3 zákona o obchodních korporacích („ZOK“))	(Section 46(3) Business Corporations Act („BCA“))
<p>Dle novely zákona bude právnícká osoba, která je členem voleného orgánu kapitálové společnosti (společnost s ručením omezeným a akciová společnost) či družstva, povinna zmocnit bez zbytečného odkladu jedinou fyzickou osobu, aby ji v tomto orgánu zastupovala. Tato fyzická osoba bude muset splňovat zákonné požadavky a předpoklady pro výkon funkce člena voleného orgánu.</p> <p>Právnícká osoba musí zmocnit fyzickou osobu bez zbytečného odkladu ode dne, kdy jí vznikla funkce, přičemž tuto fyzickou osobu musí rovněž nechat zapsat do obchodního rejstříku. Bez zápisu takového zástupce totiž nebude možné zapsat ani samotnou právníckou osobu. Toto zmocnění a zápis zástupce do obchodního rejstříku je právnícká osoba povinna učinit do tří měsíců ode dne, kdy jí funkce v orgánu vznikla. Pokud tak však neučiní, její funkce zanikne.</p> <p>Pro právnícké osoby, které již aktuálně zastávají funkci člena voleného orgánu, platí obdobná povinnost. Tyto právnícké osoby jsou povinny zmocnit svého zástupce a nechat zapsat tohoto zástupce nejpozději do tří měsíců od účinnosti</p>	<p>According to the amendment, a legal entity that is a member of an appointed body of a capital company (limited liability company or joint-stock company) or a cooperative will be obliged to authorise a specific individual to represent it in this body without undue delay. This individual will have to meet all the legal requirements and preconditions for the performance of the position of a member of an appointed body.</p> <p>The legal entity must authorise an individual without undue delay after its appointment to the position and must also have this individual registered in the Commercial Register. Without registration of such a representative, it will not be possible to register the legal entity itself. The legal entity is obliged to make this authorisation and enter the representative into the Commercial Register within three months from the day when the legal entity is appointed to the position. If it fails to do so, its office will terminate.</p> <p>Legal entities that are already in the position of a member of an appointed body also have to follow this rule. These legal entities are obliged to authorise their representative and have their representative registered at latest within three</p>

novely, tj. do 1. dubna 2020. Pokud tak právnická osoba neučiní, **její funkce zanikne.**

V případě, že zvolenému zástupci v budoucnu zanikne zmocnění, musí právnická osoba rovněž nejpozději do tří měsíců zajistit zápis nového zástupce, jinak se rovněž vystavuje riziku zániku funkce.

Na zástupce právnické osoby ve voleném orgánu se dále vztahují pravidla o střetu zájmů, nepřipustnosti konkurenčního jednání a povinnost jednat s péčí řádného hospodáře. Zástupce zároveň nahradí způsobenou újmu obchodní korporaci společně a nerozdílně s právnickou osobou, kterou zastupuje. Uplatní se tedy souběžná odpovědnost fyzické a právnické osoby, jak ji pojímá trestní právo (zákon o trestní odpovědnosti právnických osob).

Zakotvení pozice faktického vedoucího

Dle novely jsou osoby, které sice nejsou formálně členem voleného orgánu právnické osoby, ale **fakticky se v takovém postavení nacházejí**, povinny dodržovat některé základní povinnosti, které zákon ukládá členům volených orgánů. Zejména tak musí dodržet **zákaz konkurenčního jednání** a **povinnost jednat s péčí řádného hospodáře**.

Co se týče pravidel o střetu zájmů, u těchto existují určité výjimky, které pro faktické vedoucí neplatí. Shodně jako volení členové mají faktičtí vedoucí povinnost oznámit možný střet zájmů či zájem o uzavření smlouvy s obchodní korporací. Nicméně vzhledem k tomu, že faktický vedoucí není formálně členem orgánu, není dána možnost pozastavit faktickému vedoucímu výkon funkci a dále není možný zákaz uzavření smlouvy ze strany nejvyššího nebo kontrolního orgánu obchodní korporace. Tyto mechanismy však mohou být uplatněny vůči členovi voleného orgánu, jehož rozhodování má být působením faktického vedoucího dotčeno.

Pokud by faktický vedoucí nedodržel povinnost informovat společnost o skutečnostech uvedených výše, nejednal by s péčí řádného hospodáře a za toto porušení může být faktický vedoucí odpovědný. V praxi bude v postavení faktického vedoucího třeba odvolaný jednatel, který i nadále vystupuje "jménem společnosti" nebo naopak osoba, která do své funkce ještě zvolena nebyla, ale již vystupuje jako by byla zvolena řádně. Dále se může obecně jednat o osobu, v souladu s jejímiž příkazy či instrukcemi jsou členové řídicích orgánů společnosti navyklí jednat

months from the effective date of the amendment, i.e. by 1 April 2020. If the legal entity will not fulfil this obligation, **its office will terminate** automatically.

In the event that the appointed representative's authorisation expires in the future, the legal entity must ensure the registration of a new representative at latest within three months, otherwise the legal entity is also exposed to the risk of termination of its office.

The rules on conflicts of interest, non-compete obligations and the obligation to act with due managerial care also apply to the abovementioned representative. Furthermore, the representative will compensate any damage caused to the company jointly and severally with the legal entity he or she represents. Thus, simultaneous liability of the individual and the legal entity, as provided under criminal law (the Act on Criminal Liability of Legal Entities), shall apply.

Establishment of the position of shadow director

According to the amendment, persons who are not formally members of an appointed company's body, but **are in such a position factually** (so-called shadow directors), are obliged to comply with certain fundamental obligations imposed by law on (formal) members of appointed bodies. In particular, such persons must comply with **non-compete obligations** and **the obligation to act with due managerial care**.

There are certain exceptions from the rules on conflicts of interest which do not apply to shadow directors. Like appointed members, shadow directors have a duty to report a potential (general) conflict of interest, or interest in entering into a contract with the company. However, as the shadow director is not formally a member of the company's governing body, performance of his/her office cannot be suspended, and also a ban on the conclusion of a contract by the supreme or supervisory body of a company is not possible. Nevertheless, these mechanisms may be applied to a member of the appointed body whose decision-making is to be affected by the influence of the shadow director.

If the shadow director fails to comply with the obligation to inform the company of the facts set out above, he/she will not act with due managerial care and may be liable for such breach. In practice, a shadow director would typically be a dismissed Executive Director who continues to act "on behalf of the company", or a person who has not yet been appointed to the position but acts as if it has already happened. Furthermore, it may generally be a person in accordance with whose orders or instructions the members of the

(například bývalý společník či zakladatel společnosti, který již ve společnosti nemá majetkovou účast).

company's governing bodies are accustomed to acting (e.g., a former shareholder or a founder of the company, who no longer owns a business share).

Kontaktní osoby / Contact Us:

Ivan Sagál

Partner

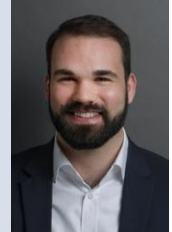
Tel: +420226030509
ivan.sagal@twobirds.com



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.