

VI. DÍL: Schválení přeměny

29. KAPITOLA: Schválení přeměny – obecné otázky

Při schvalování přeměny se schvaluje nejen vlastní projekt přeměny, nýbrž i další dokumenty (zejména účetní závěrky a zahajovací rozvahy), jejichž schválení je zákonem stanovené a nezbytné.⁸⁹ Nelze přitom schválit jen některé dokumenty a ty ostatní již ne; pokud by taková situace nastala, pak platí, že přeměna schválena nebyla, neboť nebyly dodrženy zákonem stanovené podmínky. To platí jak při schvalování přeměny na zasedání valné hromady nebo členské schůze, tak i při schvalování přeměny společníky ve v. o. s. nebo k. s., při hlasování s využitím technických prostředků nebo hlasování per rollam společníky s. r. o. nebo a. s. a konečně také při dodatečném udělení souhlasu společníkem s. r. o.

Stejně tak musí být vše schváleno zákonem stanoveným počtem hlasů pro schválení přeměny. Porušení tohoto principu má za následek neschválení přeměny (a tudíž i povinnost notáře osvědčit, že přeměna nebyla schválena). Proto se také v praxi zpravidla postupuje tak, že se schvaluje jediným hlasováním jak projekt přeměny, tak i ostatní dokumenty, čímž se případným obtížím v tomto směru zamezí.

Pokud by se stalo, že by přeměna byla schválena v každé z osob zúčastněných na přeměně v jiném znění, pak platí, že přeměna schválena nebyla. To plyne z toho principu, že k platnému schválení přeměny se vyžaduje úplný konsensus všech osob zúčastněných na přeměně o obsahu kontraktu – přeměny (§ 1725 obč. z. in fine). V takovém případě by se celý proces přípravy přeměny musel opakovat od samého počátku.

Nelze přitom předkládat k projednání a schvalovat jiné znění projektu přeměny než to, které bylo zveřejněno nebo uveřejněno; výjimkou je pouze doplnění údajů podle § 72 nebo § 252 nebo § 362 přem. z.

Za účelem řádné ochrany všech zainteresovaných osob vyžaduje zákon dodržení určitého poměrně rigidního postupu spočívajícího ve vypracování zprávy o přeměně a znalecké zprávy o přeměně.

Schválení přeměny podléhá kontrole notáře. Účelem tohoto zákonného požadavku zcela nepochybně je zvýšit jistotu společníků nebo členů osob zúčastněných na přeměně a zejména pak třetích osob o tom, zda bylo příslušné rozhodnutí řádně přijato potřebným počtem hlasů a řádným zákonným postupem, neboť přeměna

⁸⁹ Proto nelze *stricto sensu* hovořit o schválení projektu přeměny, nýbrž o schválení přeměny.

obchodní korporace je jednou ze zásadních operací významných pro existenci a činnost obchodní korporace a může ovlivnit jejich jednání ve vztahu k ní. K zajištění takové jistoty je nezbytné, aby byl notář schvalování přeměny fyzicky přítomen a mohl bezprostředně vnímat jeho průběh a projevy při něm učiněné. Nelze logicky odůvodnit závěr, že k zajištění shora uvedeného účelu postačí, jestliže se následně společníci nebo členové dostaví k notáři a učiní prohlášení o tom, co se na zasedání valné hromady nebo členské schůze, na kterém se rozhodovalo o schválení přeměny, dělo. Takový postup zákonem sledovaný účel nezajišťuje.⁹⁰

Schvalování přeměny je odvislé od právní formy jednotlivých obchodních korporací.

30. KAPITOLA:

Schválení přeměny veřejné obchodní společnosti a komanditní společnosti⁹¹

1. oddíl:

Informační povinnost vůči společníkům

§ 1 Základní otázky

1. Informační povinnost při fúzi, rozdělení a převodu jmění na společníka

Společníkovi v. o. s. nebo k. s. musí být nejméně dva týdny přede dnem, v němž má schválit fúzi nebo rozdělení v. o. s. nebo k. s. nebo převod jmění zanikající obchodní společnosti na společníka majícího právní formu v. o. s. nebo k. s., doručeny tyto dokumenty (§ 78, § 269, § 342 odst. 4 přem. z.):

1. projekt fúze, rozdělení nebo převodu jmění na společníka,
2. účetní závěrky všech v. o. s. a k. s. zúčastněných na fúzi, rozdělení nebo převodu jmění na společníka za poslední 3 účetní období, jestliže v. o. s. nebo k. s. nebo některé z nich po tuto dobu existují, popř. takové účetní závěrky právního předchůdce, pokud v. o. s. nebo k. s. nebo některé z nich měly právního předchůdce, a zprávy auditora o jejich ověření, jestliže se vyžadují,
3. konečné účetní závěrky všech v. o. s. a k. s. zúčastněných na fúzi, rozdělení nebo převodu jmění na společníka a zprávy auditora o jejich ověření, jestliže se vyžadují,

⁹⁰ Usnesení Nejvyššího soudu ČR ze dne 12. 10. 2006 sp. zn. 29 Odo 1169/2005, Soudní judikatura, 2007, č. 1, s. 41 a násl.

⁹¹ Dále uvedená pravidla platí při převodu jmění na společníka pouze pro v. o. s. nebo k. s., která je přejímajícím společníkem, neboť při převzetí jmění v. o. s. jejím jediným společníkem tu již kromě přejímajícího společníka není žádný jiný společník.

- zahajovací rozvahy rozdělované v. o. s. nebo k. s. a všech nástupnických v. o. s. nebo k. s. nebo přejímajícího společníka, pokud rozhodný den fúze nebo rozdělení nebo převodu jmění na společníka předchází dni vyhotovení projektu fúze, rozdělení nebo převodu jmění na společníka, a zprávy auditora o jejich ověření, jestliže se vyžadují,
- mezitímní účetní závěrka a zpráva auditora o jejím ověření, jestliže se vyžaduje, nebo pololetní zpráva podle § 119 zák. p. k. t., a
- společná znalecká zpráva o fúzi, rozdělení nebo převodu jmění na společníka nebo všechny znalecké zprávy o fúzi, rozdělení nebo převodu jmění na společníka všech v. o. s. nebo k. s. zúčastněných na fúzi, rozdělení nebo převodu jmění na společníka, jestliže se vyžadují.

2. Informační povinnost při změně právní formy a přeshraničním přemístění sídla do zahraničí

Společníkovi v. o. s. nebo k. s. musí být nejméně dva týdny přede dnem, v němž má schválit změnu právní formy nebo přeshraniční přemístění sídla v. o. s. nebo k. s. do zahraničí, doručeny tyto dokumenty (§ 363b odst. 2, § 384g přem. z.):

- projekt změny právní formy nebo projekt přeshraničního přemístění sídla do zahraničí,
- řádná, mimořádná nebo mezitímní účetní závěrka podle § 365 přem. z., a také zpráva auditora o jejím ověření, jestliže se vyžaduje, a
- při změně právní formy: posudek znalce pro ocenění jmění, jestliže se vyžaduje.

§ 2 Elektronické plnění informační povinnosti

Každá v. o. s. nebo k. s. zúčastněná na přeměně může alternativně plnit svoji informační povinnost vůči společníkům i elektronickou formou (§ 78, § 269, § 342 odst. 4, § 363b odst. 2, § 384g přem. z.).

Pokud společník souhlasil s tím, že v. o. s. nebo k. s. bude k poskytování informací využívat elektronické prostředky, mohou mu být kopie výše uvedených dokumentů zasílány elektronicky. Souhlas může společník udělit jakýmkoliv způsobem, z něhož plyne tato jeho vůle.

Jestliže v. o. s. nebo k. s. zpřístupní na internetové stránce veškeré výše uvedené dokumenty po dobu nejméně 2 týdnů přede dnem, v němž má přeměnu schválit společník, a internetová stránka umožňuje společníkům po celou tuto dobu stažení a vytištění výše uvedených dokumentů, pak se dokumenty nezasílají ani v listinné, ani v elektronické podobě.

Jestliže dojde k souvislému přerušení přístupu na internetové stránky po dobu delší než 24 hodin, doručí v. o. s. nebo k. s. každému společníkovi výše uvedené dokumenty bez zbytečného odkladu, nejpozději však 2 dny přede dnem, kdy má společník schválit přeměnu.

2. oddíl: Schvalování přeměny společníky

§ 1 Základní otázky

Přeměnu⁹² v. o. s. a k. s. musí schválit všichni společníci všech zúčastněných v. o. s. a k. s. (§ 16 odst. 1 přem. z.). Jestliže odmítne jen jediný ze společníků schválit přeměnu nebo se nevyjádří nebo je fyzicky nedostupný, má to za následek objektivní nemožnost schválení přeměny.

Souhlas každého společníka musí mít písemnou formu s úředně ověřeným podpisem.

Společníci se mohou sejít a udělit svůj souhlas všichni na jediné listině ve stejném místě a čase nebo jej musí každý společník udělit individuálně na samostatné listině.

Pokud některý ze společníků uplatní právo veta, neznamená to přesto absolutní nemožnost realizace přeměny. V úvahu tu připadá ten postup, že cestou dohody o změně společenské smlouvy podle § 110 odst. 1 korp. z. zanikne účast tohoto společníka ve v. o. s. nebo k. s. a bude mu vyplacen jeho vypořádací podíl ve výši určené zákonem a společenskou smlouvou v. o. s. nebo k. s., jejímž společníkem odcházející společník byl (§ 36 korp. z.); tento postup ovšem nepřipadá v úvahu u těch v. o. s. a k. s., kterým by se snížil počet společníků pod minimální zákonný limit. Tímto způsobem problém s nesushlasícím společníkem odpadne.

§ 2 Fikce souhlasu

Jestliže jeden, více nebo všichni společníci podepíší projekt fúze, rozdělení nebo převodu jmění na společníka, pak zde nastává zákonná fikce souhlasu společníka s fúzí, rozdělením nebo převodem jmění na společníka. Právním následkem fikce souhlasu je, že ten společník, který projekt fúze, rozdělení nebo převodu jmění na společníka podepsal, jej již neschvaluje (§ 16 odst. 2 přem. z.).

I přes kategorickou dikci zákona však platí, že fikce souhlasu nemůže nastat při schvalování změny právní formy nebo přeshraničního přemístění sídla do zahraničí. Podle § 369a, resp. § 384g přem. z. totiž rozhodnutí společníka o schválení změny právní formy nebo přeshraničního přemístění sídla do zahraničí musí vždy obsahovat mj. schválení účetní závěrky; to ovšem fikce souhlasu podle § 16 odst. 2 přem. z. nekryje.

⁹² Při převodu jmění na společníka schvalují převod společníci pouze tehdy, jeestliže je v. o. s. nebo k. s. přejímajícím společníkem. Pokud se jedná o převod jmění ze zrušené v. o. s. nebo k. s., pak ta převod jmění neschvaluje; převod jmění tu schvaluje pouze její přejímající společník (způsobem odvislým od jeho právní formy).

31. KAPITOLA:

Schválení přeměny společnosti s ručením omezeným

1. oddíl:

Úvodní výklady

Pro schválení přeměny s. r. o. se použijí přednostně předpisy podle §§ 17–20 přem. z.; ustanovení korporálního zákona se zde použijí toliko subsidiárně v rozsahu, v jakém zákon o přeměnách nestanoví něco jiného.

2. oddíl:

Informační povinnost vůči společníkům

§ 1 Základní otázky

1. Informační povinnost při fúzi, rozdělení a převodu jmění na společníka⁹³

Statutární orgán každé s. r. o. zúčastněné na fúzi, rozdělení nebo převodu jmění na společníka musí zajistit, aby nejméně dva týdny před stanoveným dnem zasedání valné hromady, na kterém má být rozhodnuto o schválení fúze, rozdělení nebo převodu jmění na společníka, byly každému společníkovi doručeny tyto dokumenty a upozornění (§ 93, § 285, § 342 odst. 1 přem. z.).⁹⁴

1. projekt fúze, rozdělení nebo převodu jmění na společníka,
2. účetní závěrky všech s. r. o. zúčastněných na fúzi, rozdělení nebo převodu jmění na společníka za poslední 3 účetní období, jestliže s. r. o. nebo některé z nich po tuto dobu existují, popř. takové účetní závěrky právního předchůdce, jestliže s. r. o. nebo některé z nich měly právního předchůdce, a zprávy auditora o jejich ověření, jestliže se vyžadují,
3. konečné účetní závěrky všech s. r. o. zúčastněných na fúzi, rozdělení nebo převodu jmění na společníka a zprávy auditora o jejich ověření, jestliže se vyžadují,
4. zahajovací rozvahy rozdělované s. r. o. a všech nástupnických s. r. o. nebo přejímajícího společníka, pokud rozhodný den fúze nebo rozdělení nebo převodu jmění na společníka předchází vyhotovení projektu fúze, rozdělení nebo převodu jmění na společníka, a zprávy auditora o jejich ověření, jestliže se vyžadují,

⁹³ Dále uvedená pravidla platí při převodu jmění na společníka jak pro zanikající s. r. o., tak i pro s. r. o., která je přejímajícím společníkem.

⁹⁴ Obvykle se tyto dokumenty a upozornění zasílají jako přílohy pozvánky na zasedání valné hromady, mohou však být zaslány i samostatně.

5. mezitímní účetní závěrka a zpráva auditora o jejím ověření, jestliže se vyžaduje, nebo pololetní zpráva podle § 119 zák. p. k. t.,
6. společná zpráva o fúzi, rozdělení nebo převodu jmění na společníka nebo všechny zprávy o fúzi, rozdělení nebo převodu jmění na společníka všech osob zúčastněných na fúzi, rozdělení nebo převodu jmění na společníka, jestliže se vyžadují,
7. znalecká zpráva o fúzi, rozdělení nebo převodu jmění na společníka nebo všechny znalecké zprávy o fúzi, rozdělení nebo převodu jmění na společníka všech ostatních osob zúčastněných na fúzi, rozdělení nebo převodu jmění na společníka, jestliže se vyžadují, a
8. upozornění, že se společník může v sídle s. r. o., jejímž je společníkem, seznámit s posudkem znalce pro ocenění jmění s. r. o., jestliže se vyžaduje.

Pokud má být rozhodováno společníky podle § 19 přem. z., pak se spolu s těmito dokumenty a upozorněním společníkům dále zasláá zároveň návrh usnesení o schválení fúze, rozdělení nebo převodu jmění na společníka.

2. Informační povinnost při změně právní formy a přeshraničním přemístění sídla do zahraničí

Statutární orgán s. r. o., jež mění právní formu nebo přeshraničně přemísťuje sídlo do zahraničí, musí zajistit, aby nejméně dva týdny před stanoveným dnem zasedání valné hromady, jež má rozhodnout o schválení změny právní formy nebo přeshraničního přemístění sídla do zahraničí, byly každému ze společníků doručeny tyto dokumenty (§ 363b odst. 1, § 384g přem. z.):

1. projekt změny právní formy nebo projekt přeshraničního přemístění sídla do zahraničí,
2. zpráva o změně právní formy nebo zpráva o přeshraničním přemístění sídla do zahraničí, jestliže se vyžaduje,
3. řádná, mimořádná nebo mezitímní účetní závěrka podle § 365 přem. z., a také zpráva auditora o jejím ověření, jestliže se vyžaduje, a
4. při změně právní formy: posudek znalce pro ocenění jmění, jestliže se vyžaduje.

§ 2 Elektronické plnění informační povinnosti

Každá s. r. o. zúčastněná na přeměně může alternativně plnit svoji informační povinnost vůči společníkům i elektronickou formou (§ 93a, § 285a, § 342 odst. 1, § 363b odst. 1, § 384g přem. z.).

Pokud společník souhlasil s tím, že s. r. o. bude k poskytování informací využívat elektronické prostředky, mohou mu být kopie výše uvedených dokumentů zaslány elektronicky. Souhlas může společník udělit jakýmkoliv způsobem, z něhož plyne tato jeho vůle.

Jestliže s. r. o. zpřístupní na internetové stránce veškeré výše uvedené dokumenty po dobu nejméně 2 týdnů přede dnem, v němž má o schválení přeměny rozhodovat valná hromada nebo má přeměnu schválit společník podle § 19 přem. z., a internetová

stránka umožňuje společníkům po celou tuto dobu stažení a vytištění výše uvedených dokumentů, pak se dokumenty nezasílají ani v listinné, ani v elektronické podobě.

Pokud s. r. o. na svých internetových stránkách nezpřístupní ve stejné době i posudek znalce pro ocenění jmění, musí na internetové stránce uveřejnit i upozornění, že mají právo se seznámit v sídle s. r. o. s posudkem znalce pro ocenění jmění, jestliže se vyžaduje.

Jestliže dojde k souvislému přerušení přístupu na internetové stránky po dobu delší než 24 hodin, doručí s. r. o. společníkovi výše uvedené dokumenty bez zbytečného odkladu, nejpozději však 2 dny přede dnem zasedání valné hromady nebo přede dnem, kdy má společník podle § 19 přem. z. schválit přeměnu.

Bez ohledu na výše řečené však nelze v těch případech, kdy má být rozhodováno společníky podle § 19 přem. z., zaslat společníkům návrh usnesení elektronickou formou nebo uveřejněním na internetových stránkách s. r. o.; ten se doručuje obligatorně pouze v písemné formě.

3. oddíl:

Schvalování přeměny společníky nebo valnou hromadou

§ 1 Obligatorní náležitosti pozvánky

Pozvánka na valnou hromadu, na jejímž zasedání má být schvalována přeměna s. r. o., musí vždy obsahovat alespoň následující obligatorní náležitosti:

1. obecné náležitosti stanovené korporacním zákonem, a
2. jestliže jde o schválení změny výše základního kapitálu nástupnické nebo rozdělované s. r. o. při fúzi sloučením⁹⁵ nebo při rozdělení sloučením⁹⁶ (§ 95, § 287 přem. z.):
 - a) pro společníky kterých zúčastněných s. r. o. je základní kapitál nástupnické s. r. o. zvyšován nebo snižován,
 - b) zda jde o zvýšení základního kapitálu z vlastních zdrojů nástupnické s. r. o. nebo ze jmění zanikající nebo rozdělované s. r. o., a
 - c) zda dochází ke kombinovanému zvýšení základního kapitálu nebo ke kombinaci zvýšení a snížení základního kapitálu.

§ 2 Informační povinnost statutárního orgánu před hlasováním o schválení fúze, rozdělení a převodu jmění na společníka

Společná znalecká zpráva o fúzi, rozdělení nebo převodu jmění na společníka nebo všechny znalecké zprávy o fúzi, rozdělení nebo převodu jmění na společníka všech

⁹⁵ I přes dikci zákona je zjevné, že se zde jedná pouze o schvalování fúze sloučením, protože jen v tomto případě existuje nástupnická s. r. o. ještě před zápisem fúze do obchodního rejstříku.

⁹⁶ I přes dikci zákona je zjevné, že se zde jedná pouze o schvalování rozdělení sloučením, protože jen v tomto případě existuje nástupnická nebo rozdělovaná s. r. o. ještě před zápisem rozdělení do obchodního rejstříku.

osob zúčastněných na fúzi, rozdělení nebo převodu jmění na společníka, jestliže se vyžadují, musí být volně k dispozici k nahlédnutí společníkům přítomným na zasedání valné hromady, která má schválit fúzi, rozdělení nebo převod jmění na společníka (§ 92 odst. 1, § 284 odst. 1, § 341 odst. 4 přem. z.).

Statutární orgán zúčastněné s. r. o. je povinen společníkům objasnit po právní i ekonomické stránce přeměnu a zodpovědět případné dotazy společníků k ní.

Právní úprava zvláštní informační povinnosti statutárního orgánu před hlasováním o schválení fúze a rozdělení je obsažena v § 95a, resp. § 287a přem. z.

Statutární orgán zúčastněné s. r. o. seznámí přítomné společníky před hlasováním o schválení fúze nebo rozdělení:

1. se znaleckou zprávou o fúzi nebo rozdělení, jestliže se vyžaduje, a
2. se všemi podstatnými změnami týkajícími se jmění, k nimž došlo v období od vyhotovení projektu fúze nebo rozdělení do dne zasedání valné hromady, na kterém se rozhoduje o schválení fúze nebo rozdělení, a to ve všech osobách zúčastněných na fúzi nebo rozdělení. Správnost oznámení o změnách týkajících se jmění musí být potvrzena auditorem, pokud podléhá s. r. o. povinnému auditu, nebo znalcem, který prováděl ocenění jmění.

Statutární orgán zúčastněné s. r. o. informuje o změnách jmění nejen společníky, nýbrž také statutární orgány všech ostatních zúčastněných s. r. o. Smyslem této úpravy je zajistit možnost informovat společníky schvalující fúzi nebo rozdělení nejen v dotčené s. r. o., nýbrž i ve všech ostatních zúčastněných s. r. o. Statutární orgán, který byl informován o změnách u jiné zúčastněné s. r. o., tyto informace nesmí před svými společníky zatajit.

Jestliže má být fúze nebo rozdělení schválena podle § 19 přem. z., je statutární orgán povinen poskytnout společníkům příslušné informace o změnách písemně spolu s návrhem na schválení fúze nebo rozdělení.

Porušení informační povinnosti zakládá porušení povinnosti výkonu funkce s péčí řádného hospodáře.

Seznámení se změnami jmění při fúzi se nevyžaduje pouze tehdy, pokud s tím předem souhlasili všichni společníci všech zúčastněných s. r. o. Seznámení se změnami jmění při rozdělení se vyžaduje bezvýjimečně vždy.

I když to v § 342 odst. 1 přem. z. není stanoveno explicitně, z logiky a povahy věci, jakož i z analogie s právní úpravou této otázky u a. s. a družstev lze dovodit, že pro schvalování převodu jmění na společníka v s. r. o. platí totožná pravidla jako pro schvalování fúze a rozdělení.

§ 3 Počty hlasů potřebné ke schválení přeměny; Další podmínky dané zákonem nebo společenskou smlouvou

1. Obecně

K přijetí usnesení valné hromady o schválení fúze, rozdělení, převodu jmění na společníka, jestliže je s. r. o. přejímajícím společníkem, změny právní formy nebo

přeshraničního přemístění sídla do zahraničí se vyžaduje souhlas alespoň 75 % hlasů společníků přítomných na zasedání valné hromady. Společenská smlouva může vyžadovat větší počet hlasů anebo splnění dalších požadavků (§ 17 odst. 1 přem. z.),

K přijetí usnesení valné hromady o schválení převodu jmění na společníka, jestliže je s. r. o. zanikající společností, se vyžaduje souhlas alespoň 90 % hlasů všech společníků. Společenská smlouva může vyžadovat větší počet hlasů anebo splnění dalších požadavků (§ 20a přem. z.).

Valná hromada může o předloženém návrhu usnesení hlasovat i tehdy, pokud není usnášeníschopná, protože usnesení valné hromady o schválení přeměny může být přijato i dodatečně podle § 18 přem. z.⁹⁷

Při hlasování o schválení fúze nebo rozdělení může vykonávat hlasovací právo společník i tehdy, jestliže se rozhoduje o jeho nepeněžitém vkladu v souvislosti se změnou výše základního kapitálu nástupnické s. r. o., s tím, že § 173 odst. 1 písm. a) korp. z. o zákazu výkonu hlasovacího práva se zde nepoužije (§ 94 odst. 2, § 286 odst. 2 přem. z.).

Společník, který nebyl přítomen na zasedání valné hromady, může projevit souhlas s přeměnou i dodatečně podle § 18 přem. z. Jestliže je usnesení valné hromady o schválení přeměny přijato dodatečně na základě souhlasu společníka, je statutární orgán povinen oznámit jeho přijetí všem společníkům způsobem stanoveným pro svolání valné hromady do 15 dnů od jeho přijetí.

Přeměnu lze schválit i rozhodnutím společníků podle § 19 přem. z. Lhůta pro vyjádření společníka zde však nesmí být kratší než dva týdny od doručení návrhu rozhodnutí. Pokud se společník nevyjádří vůbec nebo se nevyjádří v zákonné lhůtě, pak platí, že s přeměnou nesouhlasí (§ 176 odst. 1 korp. z.).

Jestliže společník nevyjádří výslovně svůj nesouhlas se změnou právní formy nebo s přeshraničním přemístěním sídla do zahraničí, pak mu nevznikne právo ze s. r. o. vystoupit podle §§ 376–379a přem. z. nebo podle § 384g přem. z.,⁹⁸ nesouhlas společníka musí mít písemnou formu.

2. Zvláštní podmínky pro schvalování některých fúzí a rozdělení

A) Zvláštní kvalifikovaná většina podle společenské smlouvy

Jestliže společenská smlouva některé ze zúčastněných s. r. o. vyžaduje k některému rozhodnutí vyšší než 3/4 většinu hlasů přítomných společníků, vyžaduje se tato většina i pro přijetí usnesení valné hromady o schválení fúze nebo rozdělení, ledaže společenská smlouva nástupnické s. r. o. vyžaduje ve stejných věcech stejnou většinu.⁹⁹

⁹⁷ V literatuře se k této otázce objevily různé názory – Kuhn, P., Štenglová, I., Bílá, I., Havel, B. a kol. Zákon o přeměnách obchodních korporací. Komentář. Praha: C. H. Beck, 2010, s. 86–87.

⁹⁸ Společník, který se změnou právní formy s. r. o. nebo s přeshraničním přemístěním sídla s. r. o. do zahraničí sice nesouhlasí, vystoupit ze s. r. o. však nechce, zde nemusí činit vůbec nic.

⁹⁹ I. Bílá (in Kuhn, P., Štenglová, I., Bílá, I., Havel, B. a kol. Zákon o přeměnách obchodních korporací. Komentář. Praha: C. H. Beck, 2010, s. 79) tento výklad odmítá s tím, že vyšší počet hlasů potřebných dle společenské smlouvy jedné ze zúčastněných s. r. o. nezavazuje jinou zúčastněnou s. r. o. Při akceptaci tohoto vkladu ovšem § 17 odst. 3 poslední věta přem. z. ztrácí jakýkoliv smysl, což nelze připustit.

Smysl této úpravy je ten, že jestliže např. společenská smlouva jedné zúčastněné s. r. o. vyžaduje k určitému rozhodnutí např. 90% většinu hlasů, zatímco společenská smlouva druhé zúčastněné s. r. o. nikoliv, musí být fúze nebo rozdělení schválena touto vyšší většinou ve všech zúčastněných s. r. o. (tj. i v těch, kde společenská smlouva takovou klauzuli neobsahuje), neboť jinak by společníci jedné zúčastněné s. r. o. (s nižším počtem potřebných hlasů ke schválení fúze nebo rozdělení) byli znevýhodněni oproti společníkům druhé zúčastněné s. r. o. (s vyšším počtem potřebných hlasů), neboť jim požadavek na vyšší počet potřebných hlasů zajišťuje vyšší míru ochrany.

I přes všeobecnou formulaci zákona může tato situace nastat jen v případech:

- a) fúze sloučením,
- b) rozdělení rozštěpením sloučením,
- c) kombinovaného rozdělení rozštěpením,
- d) rozdělení odštěpením sloučením, a
- e) kombinovaného rozdělení odštěpením,

protože jen při těchto druzích fúze nebo rozdělení již v době jejího schvalování existují dvě nebo více nástupnických s. r. o.

B) Souhlas dotčeného společníka s fúzí nebo rozdělením

Jestliže se v důsledku fúze nebo rozdělení má zasáhnout do práv společníků nebo některých z nich nebo jestliže v důsledku fúze nebo rozdělení mají všem nebo některým společníkům vzniknout nové povinnosti, vyžaduje se k fúzi nebo k rozdělení souhlas všech společníků, jejichž právní postavení se takto mění.¹⁰⁰

Jestliže vyžaduje společenská smlouva zúčastněné s. r. o. souhlas určitého společníka s převodem podílu, vyžaduje se ke schválení fúze nebo rozdělení souhlas i tohoto společníka.

Pokud se má poté, co bude fúze nebo rozdělení zapsána do obchodního rejstříku, omezit převoditelnost podílů, vyžaduje se ke schválení fúze nebo rozdělení souhlas všech dotčených společníků.

Jestliže v jedné nebo více s. r. o. zúčastněných na fúzi nebo rozdělení dosud není zapsáno úplné splacení vkladů v obchodním rejstříku,¹⁰¹ vyžaduje se jednomyslný souhlas společníků všech zúčastněných s. r. o. (§ 20 odst. 4 část věty před středníkem přem. z.).

¹⁰⁰ To připadá v úvahu zejména při rozdělení s nerovnoměrným výměnným poměrem podílů. Zákon sice rozdělení s nerovnoměrným výměnným poměrem podílů nereglementuje zvláštními normami, to ovšem nic nemění na tom, že ani zde není dovoleno cokoliv; zejména ochrana společníků je zde nezbytností. Při rozdělení s nerovnoměrným výměnným poměrem podílů se mění práva a povinnosti všech společníků, a proto se vyžaduje nezbytně souhlas všech společníků bez výjimky.

¹⁰¹ Rozhodný je tu pouze stav zápisu v obchodním rejstříku; norma dopadá i na situaci, kdy již veškeré vklady budou splaceny, avšak splacení nebylo dosud do obchodního rejstříku zapsáno.