Karel Marek, Leopold Skoruša

**K otázkám smluvního práva**

**Anotace:** Naše zkušenosti ukazují, že jsou v praxi vnímána jako složitá ta ustanovení, která určují čím – jakými prameny pravidly – se mají právní vztahy řídit a v jakém pořadí. Občanským zákoníkem se v České republice řídí vztahy vzniklé od 1.1.2014. Není-li stanoveno nebo ujednáno jinak, řídí se dříve vzniklé vztahy tehdejšími předpisy. Pojednáme vztahy dříve vzniklé podle obchodního zákoníku a posléze vztahy občanskoprávní.

**Klíčová slova:** obchodní zákoník, občanský zákoník, občanské právo, podnikatel, smlouva.

Naše zkušenosti ukazují, že jsou v praxi stále ještě vnímána jako složitá ta ustanovení, která určují, čím (jakými prameny a pravidly) se mají právní vztahy řídit a v jakém pořadí.

Pro přehled se pokusíme o grafické vyjádření. Navazujeme tím na naše dřívější publikace a snažení tohoto druhu. Tím tuto otázku chceme přiblížit osobám (subjektům) obecně a zvláště pak podnikatelům.

Ustanovení § 3028 občanského zákoníku ČR přitom určuje, že občanským zákoníkem se řídí vztahy od 1. 1. 2014. Není-li stanoveno jinak, řídí se jiné právní poměry vzniklé přede dnem nabytí účinnosti tohoto zákona, jakož i práva a povinnosti z nich vzniklé, včetně práv a povinností z porušení smluv uzavřených přede dnem nabytí účinnosti tohoto zákona, dosavadními právními předpisy. To nebrání ujednání stran, že se tato jejich práva a povinnosti budou řídit tímto zákonem ode dne nabytí jeho účinnosti (viz ustanovení § 3028 odst. 3).

Vztahy vzniklé od 1. 1. 2014 se tedy budou řídit (tzv. novým) občanským zákoníkem, tj. zákonem č. 89/2012 Sb., ale smluvní vztahy podle § 3028 odst. 3 se budou ještě poměrně dlouhou dobu řídit obchodním zákoníkem a dřívějším občanským zákoníkem (viz zejména vztahy ze smluv uzavřených na delší dobu nebo na dobu neurčitou).

To se netýká jen subjektů vymezených v ustanovení § 261 odst.1 a odst.2 obchod. zák., ale i občanů obecně podle § 261 odst.3 a § 262 obchod. zák. Zachytíme tedy nejdříve vztahy obchodněprávní (podle obchodního zákoníku č. 513/1991 Sb. a podle dřívějšího občanského zákoníku, tj. podle zákona č. 40/1964 Sb.) a posléze vztahy občanskoprávní (podle zákona č. 89/2012 Sb.).

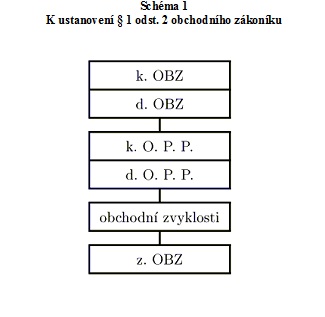
Vztahy podle obchod. zák. jsou dnes upraveny obdobnou platnou právní úpravou ve Slovenské republice. Ve Slovenské republice totiž zatím nedošlo k rekodifikaci v úpravě soukromého práva.[[1]](#footnote-1)

**1.Prameny a pravidla smluvního obchodního práva**

**(pro určené dříve vzniklé vztahy v České republice a dnes obecně platné ve Slovenské republice)**

**Obchodní zákoník v § 1 stanoví, že upravuje postavení podnikatelů, obchodní závazkové vztahy, jakož i některé jiné vztahy s podnikáním související.** Tyto vztahy se řídí obchodním zákoníkem. Nelze-li některé otázky řešit podle těchto ustanovení, řeší se podle předpisů práva občanského. Nelze-li je řešit ani podle těchto předpisů, posoudí se podle obchodních zvyklostí, a není-li jich, podle zásad, na kterých spočívá obch. zák. Výše uvedené znázorňuje „schéma 1“.

K tomuto ustanovení § 1 je třeba si uvědomit, že obchodní zákoník (OBZ) obsahoval ustanovení kogentní (od nichž se nebylo možno odchýlit) a ustanovení dispozitivní (od nichž se bylo možno dohodout jinak). Kogentní i dispozitivní ustanovení obsahovaly i občanskoprávní předpisy (OPP ) [[2]](#footnote-2)

****

*Legenda ke schématu 1:*

*k. OBZ kogentní ustanovení obchodního zákoníku, od nichž se nemohou strany odchýlit,*

*d. OBZ dispozitivní ustanovení obchodního zákoníku; platí, pokud smlouva nestanoví jinak,*

*k. O.P.P. kogentní ustanovení občanskoprávních předpisů,*

*d. O.P.P. dispozitivní ustanovení občanskoprávních předpisů,*

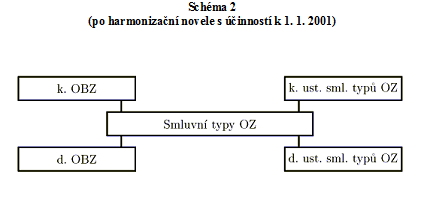
*z. OBZ zásady obchodního zákoníku.*

*Poznámky ke schématu 1:*

1. *Viz však v jednotlivých případech též ustanovení § 756 obchodního zákoníku, které schéma nezahrnuje, ale je třeba s ním počítat; a v jednotlivých případech viz též přísl. ustanovení předpisů EU a zvl. předpisů tuzemských.*
2. *Ve třetí části obchodního zákoníku jsou v ustanovení § 263 zásadně specifikována kogentní ustanovení této části; v jiných částech obchodního zákoníku, ani v občanském zákoníku či jiných občanskoprávních předpisech taková specifikace kogentních ustanovení (jako je v § 263 obchodního zákoníku) zásadně není.*

**Novela** obchodního zákoníku **změnila v ČR ustanovení § 261 odst. 6 obchodního zákoníku**. První věta tohoto ustanovení zní: *„Smlouvy mezi osobami uvedenými v odst. 1 a 2 (pozn. K.M.: rozuměj v odstavcích § 261), které nejsou upraveny v hlavě II této části zákona* a *jsou upraveny jako smluvní typ v občanském zákoníku, se řídí příslušnými ustanoveními o tomto smluvním typu v občanském zákoníku a obchodním zákoníkem.“* To vyjadřuje „schéma 2“.

Jestliže se použil smluvní typ z občanského zákoníku (OZ), a to např. smlouva o nájmu, pak by se na daný vztah použila kogentní ustanovení smluvního typu z OZ a kogentní ustanovení z OBZ. Posléze by se provedla ustanovení v dané smlouvě a jako přeposlední a poslední by se využila dispozitivní ustanovení smluvního typu z OZ a dispozitivní ustanoveni OBZ.

****

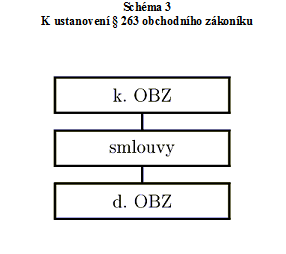
*Legenda ke schématu 2:*

*k. ustanovení smluv. typů OZ kogentní ustanovení smluvních typů   
občanského zákoníku,*

*d. ustanovení smluv. typů OZ dispozitivní ustanovení smluvních typů   
občanského zákoníku.*

**Zásada smluvní volnosti je přitom vyjádřena v ustanovení § 263 obchodního zákoníku.** Strany se mohou odchýlit od ustanovení této části zákona nebo její jednotlivá ustanovení vyloučit s výjimkou kogentních ustanovení zde uvedených. Tuto zásadu znázorňuje „schéma 3“.

To lze vyjádřit tak, že nejprve se vždy respektovala daná kogentní ustanovení OBZ. Posléze se provádějí ujednání v dané konkrétní smlouvě. Jestliže by pak pro některou otázku ujednání v konkrétní smlouvě nebylo, použila by se dispozitivní ustanovení OBZ.



*Legenda ke schématu 3:*

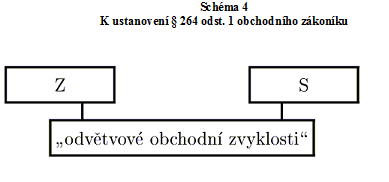
*k. OBZ kogentní ustanovení obchodního zákoníku (pro obchodní závazkové vztahy se zásadně vychází z § 263), viz pozn. ke schématu 1,*

*smlouvy smluvní typy (tzv. pojmenované smlouvy) podle obchodního zákoníku (na něž se použijí ustanovení upravující jednotlivé smluvní typy – viz § 269 odst. 1 obchodního zákoníku) a inominátní smlouvy podle obchodního zákoníku (viz § 269 odst. 2 obchodního zákoníku),*

*d. OBZ dispozitivní ustanovení obchodního zákoníku.*

**Navazujícím na § 263 je ustanovení § 264 odst. 1 obchodního zákoníku.** Stanoví, že při určení práv a povinností ze závazkového vztahu se přihlíží i k obchodním zvyklostem zachovávaným obecně v příslušném obchodním odvětví, pokud nejsou v rozporu s obsahem smlouvy nebo se zákonem. Vztah zákona a smlouvy k „odvětvovým“ obchodním zvyklostem znázorňuje „schéma 40147. „Zákonem“ přitom nerozumíme jen obchodní zákoník, ale zákon obecně (srov. např. znění zákona o ochranných známkách).

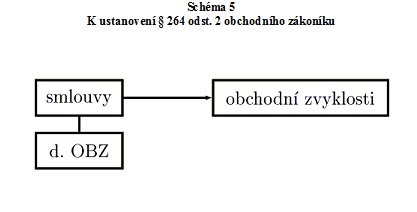
Zákon a smlouva, pokud danou úpravu obsahovaly, mají přednost před odvětvovými obchodními zvyklostmi.

****

*Legenda ke schématu 4:*

*Z - zákon  
S - smlouva*

**Odstavec 2 § 264 obchodního zákoníku** pak praví, že obchodní zvyklosti, ke kterým se má přihlížet podle smlouvy, se použijí před těmi ustanoveními obchodního zákoníku, jež nemají donucovací povahu. Toto ustanovení znázorňuje „schéma 5“.

****

*Legenda ke schématu 5:*

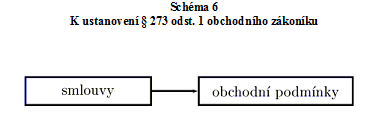
*smlouvy jsou smluvní typy (tzv. pojmenované smlouvy) podle obchodního zákoníku (na něž se použijí ustanovení upravující jednotlivé smluvní typy – viz § 269 odst. 1 obchodního zákoníku) a inominátní smlouvy podle obchodního zákoníku (viz § 269 odst. 2 obchodního zákoníku),*

*d. OBZ dispozitivní ustanovení obchodního zákoníku,*

*Poznámka ke schématu 4 a 5: Viz též ustanovení § 730 obchodního zákoníku.*

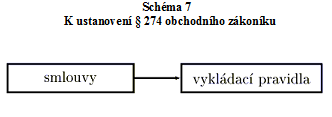
Jak určuje **ustanovení § 273 odst. 1 obchodního zákoníku**, část obsahu smlouvy lze určit také odkazem na všeobecné obchodní podmínky vypracované odbornými nebo zájmovými organizacemi nebo odkazem na jiné obchodní podmínky, jež jsou stranám uzavírajícím smlouvu známé nebo k návrhu přiložené. To znázorňuje „schéma 6“.

(Odchylná ujednání ve smlouvě mají přednost před zněním obchodních podmínek – viz ustanovení § 273 odst. 2 obchodního zákoníku).

  
*Legenda ke schématu 6:*

*smlouvy jsou smluvní typy (tzv. pojmenované smlouvy) podle obchodního zákoníku (na něž se použijí ustanovení upravující jednotlivé smluvní typy – viz § 269 odst. 1 obchodního zákoníku) a inominátní smlouvy podle obchodního zákoníku (viz § 269 odst. 2 obchodního zákoníku).*

Další z dílčích zobrazení vychází pak z **ustanovení § 274 obchodního zákoníku**. Použijí-li strany ve smlouvě některé z doložek upravených v užívaných vykládacích pravidlech, má se za to, že strany zamýšlely dosáhnout touto doložkou právních účinků stanovených vykládacími pravidly, na něž se strany ve smlouvě odvolaly, jinak vykládacími pravidly, která s přihlédnutím k povaze smlouvy se obvykle používají. To zjednodušeně znázorňuje „schéma 7“.

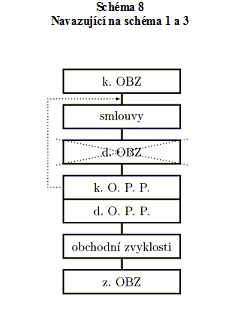


*Legenda ke schématu 7:*

*smlouvy jsou smluvní typy (tzv. pojmenované smlouvy) podle obchodního zákoníku (na něž se použijí ustanovení upravující jednotlivé smluvní typy – viz § 269 odst. 1 obchodního zákoníku) a inominátní smlouvy podle obchodního zákoníku (viz § 269 odst. 2 obchodního zákoníku).*

Po grafickém znázornění těchto dílčích vztahů můžeme přistoupit k jejich vyjádření společnému.

Nejprve se nám jeví vhodné spojit „schéma 1“ a „schéma 3“ tak, že místo zobrazeného obchodního zákoníku **doplníme vztah kogentních ustanovení obchodního zákoníku, smlouvy a dispozitivních ustanovení obchodního zákoníku** – viz dále „schéma 8“.



*Legenda ke schématu 8:*

*k. OBZ kogentní ustanovení obchodního zákoníku, od nichž se nemohou strany odchýlit (pro obchodní závazkové vztahy se zásadně vychází z § 263),*

*smlouvy -smluvní typy (tzv. pojmenované smlouvy) podle obchodního zákoníku (na něž se použijí ustanovení upravující jednotlivé smluvní typy - viz § 269 odst. 1 obchodního zákoníku) a inominátní smlouvy podle obchodního zákoníku (viz § 269 odst. 2 obchodního zákoníku),*

*d. OBZ dispozitivní ustanovení obchodního zákoníku; platí, pokud smlouva nestanoví jinak,*

*k. O.P.P. kogentní ustanovení občanskoprávních předpisů,*

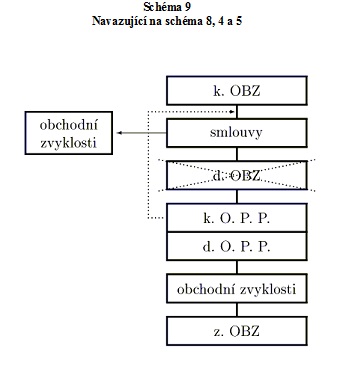
*d. O.P.P. dispozitivní ustanovení občanskoprávních předpisů,*

*z. OBZ zásady obchodního zákoníku.*

Současně připomínáme, že pokud by některou otázku neupravovalo dispozitivní ustanovení obchodního zákoníku, budou mít kogentní ustanovení občanskoprávních předpisů přednost před smlouvou. Tato situace je ve „schématu 8“ znázorněna slabou přerušovanou čarou.

Do tohoto zobrazení pak promítneme vztah vyjádřený ve „schématu 4“ a „schématu 5“.

Ke smlouvě tedy **doplníme možnost odkazu na obchodní zvyklosti** podle „schématu 5“ a více nemusíme měnit (pokud „odvětvové obchodní zvyklosti“ považujeme za pojem, který je zahrnut v obchodních zvyklostech jako pojmu širším), neboť vyjádření skutečnosti, že zákon a smlouva mají přednost před obchodními zvyklostmi obecně (na které smlouva neodkazuje), již zachyceno máme. Výsledkem je „schéma 9“.

****

*Legenda ke schématu 9:*

*k. OBZ kogentní ustanovení obchodního zákoníku, od nichž se nemohou strany odchýlit (pro obchodní závazkové vztahy se zásadně vychází z § 263),*

*smlouvy – smluvní typy (tzv. pojmenované smlouvy) podle obchodního zákoníku (na něž se použijí ustanovení upravující jednotlivé smluvní typy – viz § 269 odst. 1 obchodního zákoníku) a inominátní smlouvy podle obchodního zákoníku (viz § 269 odst. 2 obchodního zákoníku),*

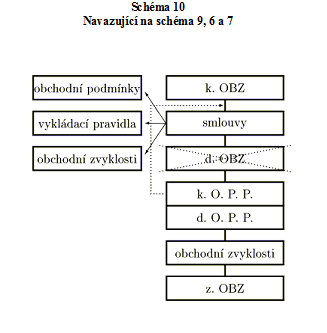
*d. OBZ dispozitivní ustanovení obchodního zákoníku; platí, pokud smlouva nestanoví jinak,*

*k. O.P.P. kogentní ustanovení občanskoprávních předpisů,*

*d. O.P.P. dispozitivní ustanovení občanskoprávních předpisů,*

*z. OBZ zásady obchodního zákoníku.*

Tak jako jsme doplnili vyjádření možnosti odkazu ve smlouvě na obchodní zvyklosti, **doplníme i možnost odkazu na obchodní podmínky a vykládací pravidla** (viz „schéma 6“ a „schéma 7“). Celý vztah pak znázorňuje „schéma 10“.

****

*Legenda ke schématu 10:*

*k. OBZ kogentní ustanovení obchodního zákoníku, od nichž se nemohou strany odchýlit (pro obchodní závazkové vztahy se zásadně vychází z § 263),*

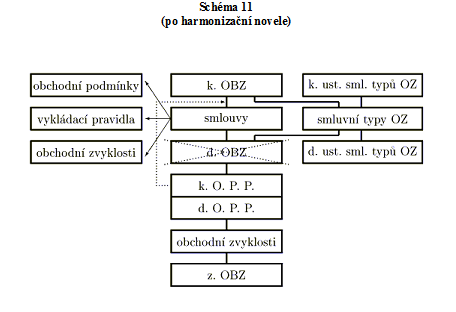
*smlouvy – smluvní typy (tzv. pojmenované smlouvy) podle obchodního zákoníku (na něž se použijí ustanovení upravující jednotlivé smluvní typy – viz § 269 odst. 1 obchodního zákoníku) a inominátní smlouvy podle obchodního zákoníku (viz § 269 odst. 2 obchodního zákoníku),*

*d. OBZ dispozitivní ustanovení obchodního zákoníku; platí, pokud smlouva nestanoví jinak,*

*k. O.P.P. kogentní ustanovení občanskoprávních předpisů,*

*d. O.P.P. dispozitivní ustanovení občanskoprávních předpisů,*

*z. OBZ zásady obchodního zákoníku.*

**Schéma navazující na schéma 10 a 2**

*Pozn.: Pokud by některou otázku neupravovalo dispozitivní ustanovení OBZ, budou mít kogentní ustanovení OZ přednost před smluvním ujednání (vyjádřeno přerušovanou čárou).*

**Celkové uspořádání a vztahy obchodněprávních pramenů a pravidel vyjadřuje poslední schéma – schéma 11. Jak je zřejmé, při bohatém obsahu smlouvy budou zásadně určující kogentní ustanovení a ustanovení smluvní. Pokud tomu však nebude, a některá otázka nebude upravena kogentnímí ustanoveními OBZ a ani ve smlouvě, použijí se pak prameny a pravidla uvedená níže.**

Jak je zřejmé, při posuzování smluvního ujednání vzniklého do 31.12.2013, bude vždy potřebné zkoumat postupně (ve své posloupnosti) jednotlivé prameny a pravidla (tak, jak je vyjadřuje schéma 11), a zjistit obsah právního vztahu.[[3]](#footnote-3)

**2.Prameny a pravidla občanského práva ve vztazích mezi podnikateli**

**(dnes platné v České republice)**

Ustanovení §1, odst. 1 občanského zákoníku tj. zák. č. 89/2012 Sb. určuje, že *„ustanovení právního řádu upravující vzájemná práva a povinnosti osob vytvářejí ve svém souhrnu soukromé právo. Uplatňování soukromého práva je nezávislé na uplatňování práva veřejného.“* To však zřejmě nelze plně akceptovat.

Soukromé právo charakterizujeme jako součást právního řádu, jehož normy upravují práva a povinnosti osob v soukromém styku (horizontální rovině). Bývá chápáno jako

prostředek realizace svobody jednotlivce. Mezi odvětví v rámci soukromého práva se řadívá především právo občanské (a dále v jeho rámci), právo rodinné, právo obchodní a pracovní.

V soukromém právu je zásadně dovoleno to, co není zakázáno, zatímco ve veřejném právu platí, že lze obecně činit pouze to, co je zákonem dovoleno. V právní úpravě jednotlivých otázek se ovšem soukromoprávní ustanovení s ustanoveními veřejnoprávními prolínají (viz např. některá ustanovení na ochranu zaměstnance v pracovním právu).

V případech soukromého práva s oprávněným veřejným zájmem, hájeným veřejným právem, musí soukromé právo veřejnému zpravidla ustoupit (např. při vyvlastnění). Přitom i při volbě některého soukromoprávního řešení je nutno zvažovat veřejnoprávní důsledky (jde o to, zda je např. výhodnější získat akcie společnosti, či koupit obchodní závod této společnosti), neboť zde může plnění souviset s povinnostmi upravenými ve veřejnoprávních ustanoveních.

Podle ustanoví § 3, odst. 2 občan. zákoníku, soukromé právo spočívá zejména na zásadách:

* Každý má právo na ochranu svého života a zdraví, jakož i svobody, cti, důstojnosti a soukromí.
* Rodina, rodičovství a manželství požívají zvláštní zákonné ochrany.
* Nikdo nesmí pro nedostatek věku, rozumu nebo pro závislost svého postavení utrpět nedůvodnou újmu.
* Nikdo však nesmí bezdůvodně těžit z vlastní neschopnosti na újmu druhých.
* Daný slib zavazuje a smlouvy mají být plněny.
* Vlastnické právo je chráněno zákonem a jen zákon může stanovit, jak vlastnické právo vzniká a zaniká.
* Nikomu nelze odepřít, co mu po právu náleží.

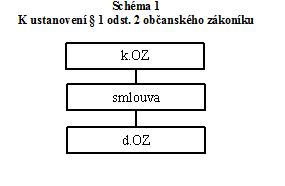
Jako základní zásady občanskoprávních vztahů se obecně označují obecná pravidla, kterými se občanskoprávní vztahy řídí. Mezi základní zásady občanskoprávních vztahů patří:

* Zásada rovnosti účastníků občanskoprávních vztahů (žádný z účastníků nemá nadřazené postavení a nemůže rozhodovat o právech a povinnostech druhého účastníka).
* Zásada autonomie (samostatnosti, svébytnosti) vůle: ve smluvním závazkovém právu se projevuje zásada smluvní svobody stran (svoboda smlouvu vůbec uzavřít či neuzavřít), vybrat si smluvní stranu, smluvní typ, určit obsah smlouvy, formu smlouvy (a smlouvu za dohodnutých podmínek i zrušit); smluvní svoboda však může být omezena zákonem.
* Zásada *pacta sunt servanda*, tedy smlouvy se mají dodržovat.[[4]](#footnote-4)
* Zásada prevenční, každý je povinen počínat si tak, aby nedošlo k majetkové či jiné újmě.
* Zásada ochrany dobré víry: ochrana dobré víry znamená právní předpoklad, že subjekt práva (účastník právního vztahu) při svém jednání vychází z objektivně zdůvodnitelného osobního přesvědčení, že právo, které vykonává, mu patří (tedy že jedná po právu, resp. v souladu s právem); tvrdí-li někdo opak, je na něm, aby to dokázal.

Občanský zákoník v ustanovení § 1 odst. 2 určuje, že nezakazuje-li to zákon výslovně, mohou si osoby ujednat práva a povinnosti odchylně od zákona; zakázána jsou ujednání porušující dobré mravy, veřejný pořádek nebo právo týkající se postavení osob, vč. práva na ochranu osobnosti.

Je tedy zřejmé, že občanský zákoník vychází ze zásady dispozitivnosti právní úpravy, i když současně vymezuje okruh kogentních ustanovení (nečiní tak však výčtem, jak to zásadně pro závazkové vztahy provedl v ustanovení § 263 obchodní zákoník). Znázornění provádí „schéma 1“.

Lze tedy vyjádřit, že nejprve se vždy řídíme kogentními ustanoveními OZ, potom smlouvou a posléze dispozitivními ustanoveními OZ.

****

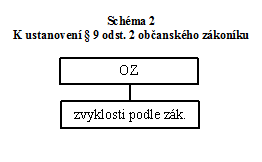
*Legenda ke schématu 1:*

*k.OZ – kogentní ustanovení občanského zákoníku, od nichž se nemohou strany odchýlit,*

*d.OZ – dispozitivní ustanovení občanského zákoníku.*

Dále navážeme obsahem ustanovení § 9 odst. 2 občan. zák. a připomeneme i znění § 545 občan. zák. V ustanovení § 9 odst. 2 občan. zák. se určuje: Soukromá práva osobní a majetkové povahy se řídí občanským zákoníkem v tom rozsahu, v jakém je neupravují jiné právní předpisy. K zvyklostem lze hledět tehdy, dovolává-li se jich zákon. Ustanovení § 545 občan. zák. upravuje: Právní jednání vyvolává právní následky, které jsou v něm vyjádřeny, jakož i právní následky plynoucí ze zákona, dobrých mravů, zvyklostí a zavedené praxe stran.

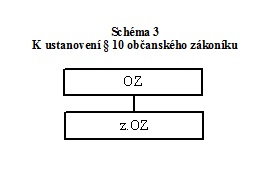
Ustanovení § 9 odst. 2 občan. zák. používá pojem zvyklostí, kterých se dovolává zákon, tedy zvyklostí, které se použijí, pokud to určí zákon. To lze vyjádřit ve „schéma 2“.

**

*Legenda ke schématu 2:*

*OZ - občanský zákoník,*

*zvyklosti podle zák. – zvyklosti, kterých se zákon dovolává.*

Dále uvedeme ustanovení § 10 občan. zák., které v odst. 1 uvádí: Nelze-li právní případ rozhodnout na základě výslovného ustanovení, posoudí se podle ustanovení, které se týká právního případu co do obsahu a účelu posuzovanému právnímu případu nejbližšího. V odst. 2 pak upravuje: Není-li takové ustanovení, posoudí se právní případ podle principů spravedlnosti a zásad, na nichž spočívá tento zákon, tak, aby se dospělo se zřetelem k zvyklostem soukromého života a s přihlédnutím k stavu právní nauky i ustálené rozhodovací praxi k dobrému uspořádání práv a povinností. Podstatu této úpravy se pokusíme sdělit ve „schéma 3“. 

*Legenda ke schématu 3:*

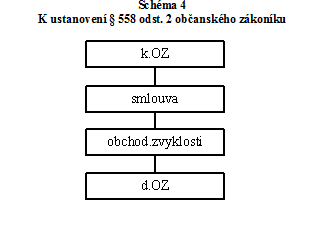
*OZ – občanský zákoník,*

*z.OZ – principy spravedlnosti a zásady, na nichž spočívá občanský zákoník.*

Z pohledu našeho zájmu je třeba ještě uvést znění § 558 odst. 2 občan. zák. Toto ustanovení zní: V právním styku **podnikatelů** se přihlíží k obchodním zvyklostem zachovávaným obecně, anebo v daném odvětví, ledaže to vyloučí ujednání stran nebo zákon. Není-li jiné ujednání, platí, že obchodní zvyklost má přednost před ustanovením zákona, jež nemá donucující účinky, jinak se může podnikatel zvyklosti dovolat, prokáže-li, že druhá strana určitou zvyklost musela znát a s postupem podle ní byla srozuměna.[[5]](#footnote-5)

Zde je tedy určena tato posloupnost pramenů a pravidel: kogentní ustanovení OZ, smlouva, obchodní zvyklosti (obecné nebo v daném odvětví) a naposledy dispozitivní ustanovení OZ.

Není-li to tedy vyloučeno ujednáním stran, můžeme zde provést zobrazení obsahu tohoto ustanovení ve „Schéma 4“.

****

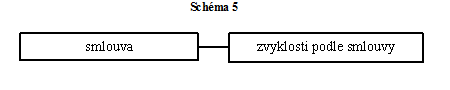
*Legenda ke schématu 4:*

*k.OZ – kogentní ustanovení občanského zákoníku,*

*obchod.zvyklosti – obchodní zvyklosti zachovávané obecně anebo v daném odvětví,*

*d.OZ - dispozitivní ustanovení občanského zákoníku.*

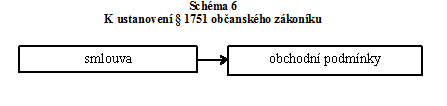
Vzhledem ke smluvní volnosti (viz § 9 odst. 2 občan. zák.) lze pak připustit, aby na použití zvyklostí nebo obchodních zvyklostí odkázala i smlouva (např. na použití obchodních zvyklostí používaných v odvětví příbuzném). To zobrazíme ve „schéma 5“.

****

*Legenda ke schématu 5:*

*zvyklosti podle smlouvy – zvyklosti nebo obchodní zvyklosti, na jejichž použití se strany dohodly ve smlouvě.*

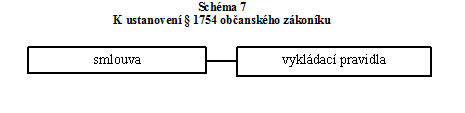
V našem pojednání pak nemůžeme opomenout ani obchodní podmínky. Ty jsou upraveny v ustanovení § 1751 občan. zák. V tomto ustanovení je mj. určeno: Část obsahu smlouvy lze určit odkazem na obchodní podmínky, které navrhovatel připojí k nabídce nebo které jsou stranám známy. Odchylná ujednání ve smlouvě mají před zněním obchodních podmínek přednost. Při uzavření smlouvy mezi podnikateli lze část obsahu smlouvy určit i pouhým odkazem na obchodní podmínky vypracované odbornými nebo zájmovými organizacemi.[[6]](#footnote-6) Graficky to vyjadřujeme ve „schéma 6“.

**

*Legenda ke schématu 6:*

*obchodní podmínky – obchodní podmínky podnikatelů, jiných osob nebo obchodní podmínky vypracované odbornými nebo zájmovými organizacemi (např. Asociací finančních a leasingových společností).*

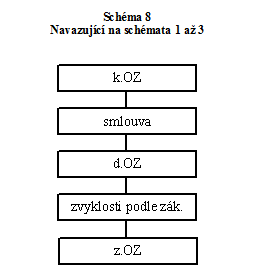
Přehled pak uzavřeme ustanovením § 1754 odst. 1 občan. zák.: Použijí-li strany ve smlouvě doložku upravenou v užívaných vykládacích pravidlech, má se za to, že touto doložkou zamýšlely vyvolat právní účinky stanovené vykládacími pravidly, na něž se ve smlouvě odvolaly, popřípadě těmi vykládacími pravidly, která se s přihlédnutím k povaze smlouvy obvykle používají. Obsah tohoto ustanovení zobrazujeme ve „schématu 7“.



*Legenda ke schématu 7:*

*vykládací pravidla – vykládací pravidla (např. INCOTERMS), vykládací pravidla užívaná nebo která se s přihlédnutím k povaze smlouvy obvykle používají.*

Nyní (tak jako u smluvního obchodního práva) můžeme po vyjádření jednotlivých ustanovení přejít k vyjádření společnému. Nejprve se nám jeví vhodné spojit „schéma 1“ až „schéma 3“ ve „schéma 8“.



*Legenda ke schématu 8:*

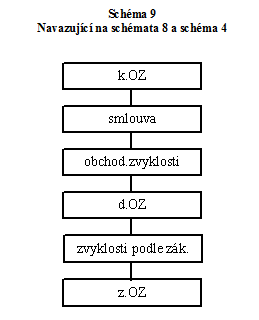
*k.OZ - kogentní ustanovení občanského zákoníku,*

*d.OZ - dispozitivní ustanovení občanského zákoníku,*

*zvyklosti podle zák. – zvyklosti, kterých se zákon dovolává,*

*z.OZ - principy spravedlnosti a zásady, na nichž spočívá občanský zákoník.*

Na „schéma 8“ pak navážeme a do dalšího grafického vyjádření zahrneme i „schéma 4“. Tak vytvoříme „schéma 9“.



*Legenda ke schématu 9:*

*k.OZ - kogentní ustanovení občanského zákoníku,*

*obchod. zvyklosti - obchodní zvyklosti zachovávané obecně anebo v daném odvětví,*

*d.OZ - dispozitivní ustanovení občanského zákoníku,*

*zvyklosti podle zák. – zvyklosti, kterých se zákon dovolává,*

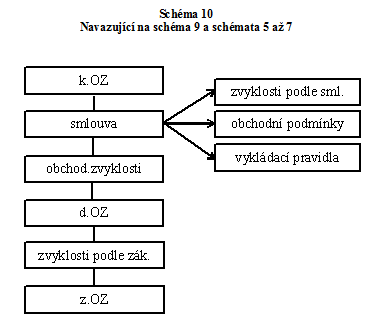
*z.OZ - principy spravedlnosti a zásady, na nichž spočívá občanský zákoník.*

Konečně pak do schématu 9 doplníme vyjádření provedené ve schématech 5 až 7 a vytvoříme finální „schéma 10“.

Celková posloupnost (v sestupném pořadí) při použití pramenů a pravidel je tato:

Kogentní ustanovení OZ, smlouva, obchodní zvyklosti (obecné a v odvětví), dispozitivní ustanovení OZ, zvyklosti používané podle zákona a zásady OZ.

Smlouvy přitom mohou odkázat na použití obchodních zvyklostí, obchodních podmínek a vykládacích pravidel.[[7]](#footnote-7)

****

*Legenda ke schématu 10:*

*k.OZ – kogentní ustanovení občanského zákoníku,*

*obchod. zvyklosti – obchodní zvyklosti zachovávané obecně anebo v daném odvětví,*

*d.OZ – dispozitivní ustanovení občanského zákoníku,*

*zvyklosti podle zák. – zvyklosti, kterých se zákon dovolává,*

*zvyklosti podle sml. – zvyklosti nebo obchodní zvyklosti, na jejichž použití se strany dohodly ve smlouvě,*

*obchodní podmínky – obchodní podmínky podnikatelů, jiných osob nebo obchodní podmínky vypracované odbornými nebo zájmovými organizacemi (např. Asociací finančních a leasingových společností),*

*vykládací pravidla – vykládací pravidla (např. INCOTERMS), vykládací pravidla užívaná nebo která se s přihlédnutím k povaze smlouvy obvykle používají,*

*z.OZ – principy spravedlnosti a zásady, na nichž spočívá občanský zákoník.*

Jsme si vědomi, že naše schémata nemohou zachytit všechny vztahy pramenů a pravidel práva. V kontrétních jednotlivých případech mohou totiž působit i ustanovení zvláštních předpisů, mezinárodních úmluv i předpisů EU.[[8]](#footnote-8)

Výhodou grafického znázornění však může být přehled U. 8nost, která by mohla přispět k pochopení této otázky.

Z námi zvoleného grafického vyjádření je vidět, že zobrazené vztahy nejsou tak komplikované, jak se obecně soudí. Je však třeba vždy respektovat kogentní ustanovení. Pokud je pak bohatě sjednán obsah smlouvy, pak prameny a pravidla, která se používají až po smluvní úpravě, budou mít jen limitované využití.

**Úprava v OZ je přitom jednodušší než dřívější úprava obchodněprávní.**

Lze přitom široce využít smluvní volnosti a řadu otázek upravit podle vůle smluvních stran.

**Literatura**

BEJČEK, Josef, Karel MAREK, Josef KOTÁSEK a Dana ONDREJOVÁ. *Nástin obchodního práva*, II. 2., upr. vyd. Brno: Masarykova univerzita, 2012. 111 s. Edice multimediálních učebních textů č. 78. ISBN 978-80-210-4978-9.

JANKU, Martin a Karel MAREK. *Soukromé a veřejné stavební právo s přihlédnutím k novému stavebnímu zákonu.* V. Klemm, Brno, 2023, KlemmV@seznam.cz, 347 s., ISBN 978-80-87713-22-8.

KINDL, Milan, Aleš ROZEHNAL a kol. *Občanský zákoník. Praktický komentář*. II. díl. Vydavatelství a nakladatelství A. Čeněk, Plzeň, 2019, 937 s. ISBN 978-80-7380-742-9.

MAREK, Karel. K uzavírání smluv. In: *Právní fórum*. Praha: Wolters Kluwer ČR, 2012, roč. 2012, č. 4, s. 138-143. ISSN 1214-7966.

MAREK, Karel. *Smluvní obchodní právo. Kontrakty*. 4. vydání. MU Brno, 2008, 390 s. ISBN 80-210-3951-5.

ŠVESTKA, Jan, Jiří DVOŘÁK a Jan FIALA. *Občanský zákoník, část V. Komentář*. Praha, Wolters Kluwer, 2014, 1700 s. ISBN 978-80-7478-639-9.

**Key words:** Commercial Code, Civil Code, civil law, entrepreneur, contract

**Summary**

Our experience shows that, in practice, the provisions perceived as complicated are those that determine *which* sources and rules should govern legal relationships and *in what order*. In the Czech Republic, relationships established after 1 January, 2014 are governed by the Civil Code. Unless otherwise stipulated or agreed, earlier relationships are governed by the regulations in force at that time. We will first address relationships previously governed by the Commercial Code and then civil-law relationships.

*prof. JUDr. Karel Marek, CSc.*

*Mgr. Ing. Leopold Skoruša, Ph.D.*

*katedra K 104*

*Fakulta vojenského leadershipu*

*Univerzita obrany, Brno*

*e-mail:* [*k.marek@centrum.cz*](mailto:k.marek@centrum.cz)

Recenzent: Dr. h. c. doc. JUDr. Ľuboš Wäldl, PhD.

1. Článek vznikl v širším rámci projektu DZRO-FVL22-LANDOS. [↑](#footnote-ref-1)
2. Blíže viz pro jednotlivé smluvní typy MAREK, K. *Smluvní obchodní právo. Kontrakty*, 390 s. [↑](#footnote-ref-2)
3. Též blíže viz pro jednotlivé smluvní typy MAREK, K. *Smluvní obchodní právo. Kontrakty,* 390 s. [↑](#footnote-ref-3)
4. K tomu viz MAREK, K. K uzavírání smluv. In: *Právní fórum*, 2012, roč. 2012, č. 4, s. 138-143. [↑](#footnote-ref-4)
5. Pro jednotlivé smlouvy ve BEJČEK, J.; K. MAREK, J. KOTÁSEK a D. ONDREJOVÁ. *Nástin obchodního práva*, 111 s. [↑](#footnote-ref-5)
6. Viz zejména ve výstavbě u tam používaných smluv JANKU, M. a K. MAREK. *Soukromé a veřejné stavební právo s přihlédnutím k novému stavebnímu zákonu,* 347 s. [↑](#footnote-ref-6)
7. K tomu viz komentář k jednotlivým ustanovením zákona KINDL, M.; A. ROZEHNAL a kol. *Občanský zákoník. Praktický komentář,* 937 s. [↑](#footnote-ref-7)
8. K těmto otázkám viz komentář k jednotlivým zákoným ustanovením ve ŠVESTKA, J.; J. DVOŘÁK, J a J. FIALA. *Občanský zákoník, část V. Komentář,* 1700 s. [↑](#footnote-ref-8)