Karel Marek, Radim Vičar

**Právní úprava zprostředkování a obchodního zastoupení v českém občanském zákoníku[[1]](#footnote-1)**

**Anotace:** Smlouvou o zprostředkování se zprostředkovatel zavazuje, že zájemci zprostředkuje uzavření určité smlouvy s třetí osobou, a zájemce se zavazuje zaplatit zprostředkovateli provizi. Smlouvou o obchodním zastoupení se obchodní zástupce jako nezávislý podnikatel zavazuje dlouhodobě vyvíjet pro zastoupeného činnost směřující k uzavírání určitého druhu obchodů zastoupeným nebo k ujednání obchodů jménem zastoupeného a na jeho účet a zastoupený se zavazuje platit obchodnímu zástupci provizi. Smlouva o obchodním zastoupení vyžaduje písemnou formu.

**Klíčová slova:** právo, obchodní právo, občanské právo, obchodní zastoupení, zprostředkování.

Právní předpisy/Legislation: směrnice č. 86/653/ES, zák. č. 89/2012 Sb., občanský zákoník, zák. č. 513/1991 Sb., obchodní zákoník.

**Úvodní poznámka**

S rozvíjením moderního obchodování mnohdy pomáhají podnikajícím osobám další podnikatelé, a to na základě uzavření některé smlouvy ze zvláštního druhu smluv označovaných v českém občanském zákoníku jako smlouvy příkazního typu. Do této skupiny smluv je zařazena vlastní smlouva příkazní, smlouva o zprostředkování, smlouva komisionářská, smlouva zasílatelská a smlouva o obchodním zastoupení.

Z těchto smluvních typů se v našem dnešním pojednání věnujeme smlouvě o zprostředkování, kterou se zprostředkovatel zavazuje, že zájemci zprostředkuje uzavření některé smlouvy nebo příležitost k uzavření takové smlouvy s třetí osobou. Dále pojednáváme o smlouvě o obchodním zastoupení. Podstatou smlouvy o obchodním zastoupení je sjednání smlouvy k dlouhodobé činnosti, směřující k uzavírání určitého druhu obchodů zastoupeným nebo k ujednání obchodů jménem zastoupeného.

**Smlouva o zprostředkování**

V českém občanském zákoníku, tj. v zák. č. 89/2012 Sb., nahrazuje smlouva o zprostředkování dřívější smluvní typ, který občanský zákoník upravil jako smlouvu o obstarání věci (jednalo se o úpravu z původní koncepce občanského zákoníku jako kodexu o službách). Úprava se inspiruje v České republice dříve platným obchodním zákoníkem (viz jeho § 642 a násl.)[[2]](#footnote-2). Tato úprava obchodněprávní je dnes účinná ve Slovenské republice; tak je tomu mj. i u obchodního zastoupení.[[3]](#footnote-3)

Smlouvou o zprostředkování se zprostředkovatel zavazuje, že zájemci zprostředkuje uzavření určité smlouvy s třetí osobou, a zájemce se zavazuje zaplatit zprostředkovateli provizi-viz ustanovení § 2445 občan. zák. (není-li dále u některého uvedeného ustanovení uveden název právního předpisu, jedná se o ustanovení občan. zák.).

Je-li již při uzavření smlouvy, kterou se jedna strana zaváže obstarat druhé straně příležitost k uzavření smlouvy s třetí osobou, z okolností zřejmé, že za obstarání bude požadována odměna, má se za to, že byla uzavřena smlouva o zprostředkování.

Podstatné náležitosti tvoří:

– závazek zprostředkovatele k zprostředkování uzavření smlouvy,

– uvedení určité (zprostředkovávané smlouvy) smlouvy, která má být uzavřena,

– závazek zájemce zaplatit zprostředkovateli provizi.

Nemusí však být zprostředkováváno uzavření určité smlouvy, ale může být obstarána jen příležitost k uzavření smlouvy. Přesto pokud bude zřejmé, že bude požadována odměna, i zde půjde o uzavření smlouvy o zprostředkování.

Z dikce textu zákona vyplývá, že jde o úplatnou smlouvu mezi zprostředkovatelem a zájemcem, která se vztahuje na jednorázové, popřípadě i opakované plnění, ale nikoliv na průběžnou činnost. K průběžné-dlouhodobé činnosti by se vztahovala právní úprava smlouvy o obchodním zastoupení. K tomu viz Rozsudek Nejvyššího soudu České republiky sp. zn.Cdo2305/2009.

Příkladem využití tohoto smluvního typu může být zprostředkování uzavření úvěrové smlouvy (např. pro financování výstavby), uzavření smlouvy kupní (mj. i takové smlouvy subdodavatelské) nebo také smlouvy o dílo (ve výstavbě pro tzv. konečného objednatele jako zájemce, příp. i smlouvy subdodavatelské).[[4]](#footnote-4)

Zájemcem může být velmi široký okruh osob, např. také developeři, investoři, samosprávné územní jednotky apod. Ale pochopitelně se nebude jednat jen o tyto uvedené příklady. Může se jednat o zprostředkování pojištění, nájmu, podnájmu, zaměstnání atd.

U zprostředkovatelské smlouvy je možno povinnosti zprostředkovatele dohodnout různým způsobem. Je však třeba vymezit předmět zprostředkování. Přesné vymezení předmětu zprostředkování je rozhodující. Jde o smluvní typ velmi široce založený, a to ve vztahu ke zprostředkovávaným smlouvám i ve vymezení činnosti zprostředkování.

Zprostředkovatel v konkrétním případě může např. zprostředkovat pouze obstarání příležitosti k uzavření smlouvy. Zprostředkovatel se přitom zavazuje vyvíjet činnost. Pokud se takto chová a zprostředkovávaná smlouva přesto není uzavřena, nedošlo tím k porušení jeho povinnosti podle smlouvy o zprostředkování a má právo na provizi.

Písemnou formu obou smluv lze jen doporučit, bude tak dokumentován obsah ujednání stran.

Podle tradiční prvorepublikové judikatury, byla-li slíbena zprostředkovateli odměna, docílí-li prodeje nemovitosti za určitou cenu, má na ni nárok, došlo-li k směně nemovitosti, pouze tehdy, byla-li hodnota směněné věci rovnocenná stanovené prodejní ceně (Sbírka Vážný 2872). Pro nárok zprostředkovatele na odměnu pak podle této judikatury stačí, že smluvníci projevili souhlasnou vůli, že uzavírají zprostředkovatelský obchod. Lhostejno, že k uskutečnění obchodu nedošlo průtahem jedné ze stran (Sbírka Vážný č. 3630).

Podle ustanovení § 2446 občan. zák. mají strany vzájemnou informační povinnost. Zprostředkovatel je povinen bez zbytečného odkladu sdělovat zájemci okolnosti důležité pro jeho rozhodování o uzavření zprostředkovávané smlouvy. Jde např. o okolnosti, které se mohou týkat budoucího smluvního partnera.

Zájemce je pak povinen sdělovat zprostředkovateli skutečnosti, jež pro něho mají rozhodný význam pro uzavření této smlouvy. Mohou to být mj. i skutečnosti ve vztahu k budoucí době plnění povinností ze zprostředkovatelské smlouvy i zprostředkovávaných smluv a účelu uzavření této smlouvy.

Provize je podle § 2447 odst. 1 občan. zák. splatná dnem uzavření zprostředkované smlouvy; byla-li tato smlouva uzavřena s odkládací podmínkou, je provize splatná až splněním podmínky. Bylo-li však podle § 2447 odst. 2 občan. zák. ujednáno, že zprostředkovatel pro zájemce obstará příležitost uzavřít s třetí osobou smlouvu s určitým obsahem, je provize splatná již obstaráním příležitosti.

Ustanovení § 2447 odst. 1 občan. zák. nemluví o vzniku nároku (jak upravoval obchodní zákoník) na provizi, ale o její splatnosti. Provize je splatná hned, je-li uzavřena smlouva, jež je předmětem zprostředkování. V případě, že je mezi smluvními stranami ve smlouvě sjednána odkládací podmínka a provize je splatná až jejím splněním, lze sjednat i postupné splácení provize v souladu s platebními podmínkami, případně též sjednat nejzazší termín pro splacení celé provize. Může vak být ujednáno jen obstarání příležitosti.

Pokud bylo podle ustanovení § 2447 odst. 2 občan. zák. ujednáno jen obstarání příležitosti, pak je provize splatná již obstaráním této příležitosti uzavřít s třetí osobou smlouvu s určitým obsahem.

Je možno dohodnout, že provize náleží již při obstarání příležitosti k uzavření smlouvy nebo při jejím uzavření anebo též, že na ni vznikne právo, až teprve třetí osoba splní povinnost ze zprostředkované smlouvy. Bylo-li dohodnuto, že právo na provizi vznikne, až třetí osoba splní povinnost ze zprostředkované smlouvy, pak je třeba splnění této povinnosti.

Zájemce zaplatí provizi i tehdy, když závazek třetí osoby vůči zájemci zanikl nebo se splnění závazku třetí osoby oddálilo z důvodů, za něž odpovídá zájemce. Je-li základem pro určení výše provize rozsah plněného závazku třetí osoby, započítává se do tohoto základu i plnění neuskutečněné z důvodů, za něž odpovídá zájemce. Rozsah sjednaného závazku je třeba přesně vymezit.

Výše odměny se řídí především smluvním ujednáním. Nedošlo-li ke sjednání výše úplaty, platí výše obvyklá u obdobných smluv (může mj. záležet na obchodním odvětví).

Nárok na úhradu nákladů (např. cestovní výlohy), byla-li provize sjednána, má zprostředkovatel vedle provize jen tehdy, bylo-li to výslovně sjednáno. Jinak se má za to, že provize zahrnuje i náklady.

Jestliže by však provize sjednána nebyla, zprostředkovatel má na náhradu nákladů právo.

Nárok na provizi podle ustanovení § 2450 občan. zák. nevzniká, jestliže je zprostředkovatel v rozporu se smlouvou činný pro druhou stranu zprostředkovávané smlouvy. To platí i o úhradě nákladů.

Pokud činnost pro druhou stranu zprostředkovávané smlouvy není v rozporu se smlouvou, pak se na takovou činnost toto ustanovení nevztahuje a zprostředkovatel má právo na provizi i na úhradu nákladů.

Prvorepubliková judikatura k tomu uvedla, že pokud nebylo nic jiného ujednáno a nevylučují-li se navzájem zájmy stran, jichž má zprostředkovatel dbát, není mu zabráněno, aby nepřijal příkaz od obou stran a dal si od obou slíbit odměnu, takže když obě strany použily jeho služeb, může zpravidla žádat od každé celou odměnu s ní ujednanou (Sbírka Vážný8359).

Zprostředkovatel pro zájemce uschová doklady nabyté v souvislosti se zprostředkovatelskou činností po dobu, po kterou mohou být významné pro ochranu zájmů zájemce – viz ustanovení § 2451 občan. zák.

Zákon tedy ukládá zprostředkovateli povinnost uschovat pro potřebu zájemce doklady, jichž nabyl v souvislosti se zprostředkovatelskou činností, a to po dobu, po kterou mohou být tyto doklady významné pro ochranu zájmů zájemce. Protože tato povinnost platí pochopitelně i po splnění závazku ze zprostředkovatelské smlouvy tak, aby se vyloučily eventuální spory o tom, kdy končí doba, kdy jsou doklady ještě významné, lze zde dát přednost případné dohodě o její délce při uzavření smlouvy. Doba, po kterou mohou být tyto doklady významné (např. vzhledem k běhu záručních nebo promlčecích lhůt) se bude lišit podle povahy těchto dokladů a podle předmětu zprostředkované smlouvy.

Zprostředkovatel nesmí navrhnout zájemci uzavření smlouvy s osobou, o které má důvodnou pochybnost, zda povinnosti ze zprostředkované smlouvy řádně a včas splní, nebo o které vzhledem k okolnostem takovou pochybnost mít měl. Požádá-li o to zájemce, sdělí mu zprostředkovatel údaje potřebné k posouzení důvěryhodnosti osoby, s níž mu uzavření smlouvy navrhuje. To určuje ustanovení § 2452 občan. zák.

Zprostředkovatel neručí za plnění závazku třetích osob, s kterými zprostředkoval uzavření smlouvy (ručení za splnění závazku třetích osob však může být případně sjednáno, to však nebude typické); nesmí však navrhovat zájemci uzavření smlouvy s osobou, o které má důvodnou pochybnost, zda povinnosti ze zprostředkované smlouvy řádně a včas splní, nebo o které vzhledem k okolnostem takovou pochybnost mít měl. Takové pochybnosti může např. získat při plnění povinností třetích osob v předchozích případech.

Zákon tedy zakazuje zprostředkovateli navrhovat uzavření smlouvy s osobou, o níž by měl vědět (např. z jiných obchodních případů, které s ní uskutečnil), že ohledně splnění jejich závazků je důvodná pochybnost. Při porušení této povinnosti je přitom možnost uplatňovat náhradu škody.

Závazek v souladu s ustanovením § 2453 občan. zák. zaniká, není-li zprostředkovávaná smlouva uzavřena v ujednané době. Není-li doba ujednána, může kterákoli strana závazek zrušit oznámením druhé straně. Stačí toto jednostranné právní jednání. Pokud se tak ovšem nestane, závazek existuje.

Této otázce doby se věnovala i judikatura z první republiky. Stanovila, že zprostředkovatelská smlouva o prodeji stroje, jež nebyla časově omezena ani odvolána, může být zprostředkovatelem plněna i po drahné době (Sbírka Vážný 4049).

**Smlouva o obchodním zastoupení**

V období tzv. první Československé republiky se institutu obchodního zastoupení široce využívalo. Po 2. světové válce došlo pak k používání omezenějšímu. Stále se však obchodní zastoupení velmi široce uplatňovalo a uplatňuje v Německu. Tento stav rezonoval i v právu EU a našel svůj výraz i v příslušné směrnici, která se pak následně transponovala i do českého zákonodárství.[[5]](#footnote-5)

Zatímco směrnice umožňuje z úpravy obchodního zastoupení vyloučit osoby, které by tuto činnost prováděly jen jako činnost doplňkovou, český občanský zákoník tak nečiní. Podstatné však v české úpravě je, že musí jít o činnost dlouhodobou.

Naše zjištění z praktické sféry ukazují, že počet podnikatelů, kteří nerealizují své obchody jen prostřednictvím zaměstnanců svých obchodních útvarů, ale budují právě systém obchodních zástupců (jako systém aktivního styku a aktivního působení na zákazníky) na základě smlouvy o obchodním zastoupení, je aktuálně již dosti rozsáhlý a stále se rozšiřuje.

Ve výstavbě se mnohdy jedná o zastoupení při prodeji stavebních strojů, stavebních hmot, cementových produktů, omítkových směsí atd. Obecně se začasté jedná o pojišťovací činnost, prodej automobilů a mj. telekomunikačních a internetových služeb, elektrické energie. Okruh možných činnosti je i zde jen jako příklad. U některých komodit pak může být daná zprostředkovaná činnost regulována veřejnoprávními předpisy.

Obchodní zastoupení je upraveno v ustanovení § 2483 - § 2520 občan. zák. Názvy obchodní zastoupení, obchodní zástupce a zastoupený jsou tradiční a odpovídají zaužívanému vymezení. Konkrétní rozsah jednatelského oprávnění obchodního zástupce může být různorodý, neboť vůbec nemusí mít zmocnění jednat s právními účinky jako zástupce podnikatele, se kterým uzavřel smlouvu o obchodním zastoupení, i když ten je nazýván zastoupený. Zda je obchodní zástupce zmocněn jednat přímo jménem a na účet zastoupeného závisí na jejich ujednání.

Smlouvou o obchodním zastoupení se obchodní zástupce jako nezávislý podnikatel zavazuje dlouhodobě vyvíjet pro zastoupeného činnost směřující k uzavírání určitého druhu obchodů zastoupeným nebo k ujednání obchodů jménem zastoupeného a na jeho účet a zastoupený se zavazuje platit obchodnímu zástupci provizi. Smlouva o obchodním zastoupení vyžaduje písemnou formu.

Jde o smlouvu o soustavném a dlouhodobě zamýšleném zprostředkování uzavírání smluv pro zastoupeného.

Již dřívější česká právní úprava v ustanovení § 652 a násl. obchod. zák. byla v době platnosti obchod. zák. novelizována a byla provedena harmonizace v souladu s textem směrnice č. 86/653/ES. V občanském zákoníku se z právní úpravy provedené dříve v obchod. zák. zásadě vychází, a to se zpřesněními, aby bylo dosaženo plné harmonizace s citovanou směrnicí.

Dnešní znění základního ustanovení určuje, že smlouvou o obchodním zastoupení se obchodní zástupce jako nezávislý podnikatel zavazuje:

* dlouhodobě (nejedná se tedy o činnost jednorázovou) pro zastoupeného vyvíjet činnost směřující k uzavírání určitého druhu obchodů,
* nebo k ujednání obchodů jménem zastoupeného na jeho účet,
* zastoupený se zavazuje platit obchodnímu zástupci provizi.

Obchodním zástupcem právnické osoby nemůže být osoba, která může zavazovat zastoupeného nebo osobu, s níž má být obchod uzavřen, jako člen jejího orgánu, ani nucený správce právnické osoby nebo insolvenční správce. K opačným ujednáním se nepřihlíží.

Formulace občan. zák. je přesnější než dřívější úprava v obchod. zák. Ve výčtu není jmenován likvidátor, neboť je člen orgánu právnické osoby a není ho tedy třeba zvlášť uvádět.

Od výčtu osob, které nemohou být obchodním zástupcem, se nelze odchýlit. Jde o kogentní úpravu.

Častým pokládaným dotazem z praxe je, zda se uvedený požadavek na obchodního zástupce (jenž podle základního ustanovení nesmí být osobou, která jako orgán zavazuje právnickou osobu, či společník nebo člen s obdobnými pravomocemi) vztahuje na všechny orgány libovolné společnosti, nebo pouze té, která vystupuje v roli jedné ze smluvních stran uzavíraných či sjednávaných obchodů.

Při odpovědi na tuto otázku vycházíme z toho, že jednotlivé druhy společností upravují tzv. zákaz konkurence ve své speciální úpravě. Zákonodárce měl tedy v úpravě obchodního zastoupení na mysli jen vztah ke společnosti nebo právnické osobě, která je jednou ze smluvních stran.

Jak je zřejmé, může být podstatnou náležitostí smlouvy i ujednání o tom, že obchodní zástupce obchody jménem zastoupeného sjednává.

Zákon používá v základním ustanovení spojku „nebo“. Z toho by mohlo plynout, že obchodní zástupce vyvíjí činnost buď k uzavírání určitého druhu obchodů nebo přímo ke sjednávání obchodů.

Lze však říci, že není vyloučeno, aby u určitého druhu obchodů šlo o činnost směřující k uzavírání a u jiného druhu obchodů o vlastní uzavírání.

Smlouva o obchodním zastoupení sama o sobě nezakládá zastupitelské oprávnění obchodního zástupce, nestává se přímým zástupcem jen z titulu této smlouvy. Smlouva nenahrazuje dohodu o plné moci (§ 2886 občan. zák.) a vůle zastoupeného zřídit toto zastupitelské oprávnění musí být zvlášť vyjádřena ve smlouvě nebo v plné moci,

Není-li ujednáno, kde má obchodní zástupce vyvíjet činnost, platí za ujednané území celá Česká republika. Je-li obchodním zástupcem zahraniční osoba, platí za ujednané území stát, kde má obchodní zástupce sídlo v době uzavření smlouvy.

Určení územní oblasti není podstatnou náležitostí smlouvy. Není-li územní oblast ve smlouvě stanovena, uplatní (jak jsme uvedli) území České republiky. Je ovšem možno pochopitelně sjednat území užší či širší, anebo území, které je částečně na území České republiky a částečně mimo toto území (např. by se jednalo o sjednané vymezené územím Jihomoravského kraje České republiky, Spolkové země Dolní Rakousy Rakouské republiky, Bratislavského kraje a Trnavského kraje Slovenské republiky). Oblast, v níž má obchodní zástupce vyvíjet činnost, může být vymezena v jakémkoli rozsahu, musí však být určitá –může jít o obec, kraj, stát, území několika států, nebo může být vymezena odchylně od politického členění státu. Tato oblast může být např. stanovena i spojnicemi mezi vyjmenovanými body, obcemi apod.

Jeli-však obchodním zástupcem zahraniční osoba, a není-li ujednáno jinak, pak je rozhodující, kde má v době uzavření smlouvy tato osoba sídlo. Podle sídla platí za ujednané zemí státu, ve kterém je sídlo této osoby.

Obchodní zástupce vyhledává zájemce o uzavření obchodů, jež jsou vymezeny ve smlouvě. Obecně nemůže jménem zastoupeného právně jednat. Jinak je tomu však, pokud je toto právní jednání dohodnuto, což je v praxi poměrně časté; v tomto případě se použijí ustanovení o příkazu.

Obchodní zastoupení se rozlišuje nevýhradní a výhradní (často se též používá pojem exkluzivní).

Nevyplývá-li ze smlouvy něco jiného, může zastoupený pověřit i jiné osoby obchodním zastoupením, jež sjednal s obchodním zástupcem, a obchodní zástupce může vykonávat činnost, ke které se zavázal vůči zastoupenému, i pro jiné osoby nebo uzavírat obchody, jež jsou předmětem obchodního zastoupení, na vlastní účet nebo na účet jiné osoby. Zde pak jde o zastoupení nevýhradní.

Výhradní zastoupení musí ve smlouvě výslovně sjednáno.

Bylo-li sjednáno výhradní zastoupení:

* je zastoupený povinen ve stanovené územní oblasti a pro určený okruh obchodů nepoužívat jiného obchodního zástupce a
* obchodní zástupce není oprávněn v tomto rozsahu vykonávat obchodní zastoupení pro jiné osoby nebo uzavírat obchody na vlastní účet nebo účet jiné osoby.

Mohou však být sjednána i jiná řešení odchylná od zákonné úpravy výhradního či nevýhradního obchodního zastoupení, a to pokud respektují základní zásady občanského práva (např. dobrých mravů).

V souvislosti s rozvojem a podporou soutěžního prostředí obecně je stále více kladen důraz na to, aby nebyla sjednávána ustanovení, které omezí hospodářskou soutěž. Případně bude proto třeba zkoumat, zda a jakým způsobem smlouva o obchodním zastoupení taková ustanovení obsahuje a zda jsou platná.

V této souvislosti je třeba přihlédnout k úpravě hospodářské soutěže, především k evropským předpisům upravujícím franšízové či jiné vztahy a tzv. blokové výjimky, které pro určitá odvětví stanoví výjimky ze speciálních, zejména vertikálních vztahů.

Obchodní zástupce sdělí zastoupenému údaje o vývoji trhu a všech dalších okolnostech důležitých pro oprávněné zájmy zastoupeného, zejména pro jeho rozhodování souvisící s uzavíráním obchodů.

Obchodní zástupce vykonává svou činnost s odbornou péčí. Dbá zájmů zastoupeného, postupuje ve shodě s pověřením a rozumnými pokyny zastoupeného a sdělí mu nezbytné údaje, které se dozvěděl v souvislosti s plněním svých povinností a které s tímto plněním souvisí.

Jako příklad porušení povinnosti lze uvést, že by obchodní zástupce doporučoval osoby k uzavírání smluv, o nichž by věděl nebo mohl vědět, že nebudou schopny plnit svoje závazky.

Pokud zástupce jedná jménem zastoupeného a uzavírá obchody, jedná podle pokynů zastoupeného. Lze však požadovat, aby obchodní zástupce pokyny posuzoval z hlediska svých znalostí daného trhu (trhu v oblasti, pro kterou vykonává obchodní zastoupení), tj. posuzoval správnost a rozumnost pokynů daných zastoupeným.

Pokud zahrnuje smlouva i uzavírání obchodů, musí obchodní zástupce zásadně respektovat obchodní podmínky zastoupeného, neprojeví-li zastoupený souhlas s jiným postupem.

Nemůže-li zástupce svou činnost vykonávat, musí o tom podat zprávu zastoupenému bez zbytečného odkladu.

Obchodní zástupce musí zachovávat mlčenlivost o údajích získaných od zastoupeného a nevyužívat je pro sebe ani pro jiného, ledaže by to nebylo v rozporu se zájmy zastoupeného. Povinnost trvá i po ukončení smluvního vztahu. Toto ustanovení souvisí s obecnými ustanoveními o obchodním tajemství. Proti porušení nebo ohrožení práva na obchodní tajemství přísluší podnikateli právní ochrana jako při nekalé soutěži. Porušení obchodního tajemství je speciální skutkovou podstatou nekalé soutěže.

Osoby, jejichž práva byla nekalou soutěží porušena nebo ohrožena, mohou se proti rušiteli domáhat, aby se tohoto jednání zdržel a odstranil závadný stav. Dále mohou požadovat přiměřené zadostiučinění (které může být poskytnuto i v penězích), náhradu škody a vydání bezdůvodného obohacení.

Obchodní zástupce nesmí přitom sdělit třetí osobě ani údaje, které se nedověděl přímo od zastoupeného, ale při plnění svých povinností podle smlouvy, jejichž použitím by zastoupenému mohl přivodit újmu.

Ustanovení o úpravě ručení obchodního zástupce určuje, že za splnění povinnosti třetí osoby, s níž navrhl uzavření obchodu nebo se kterou jménem zastoupeného uzavřel obchod, ručí zástupce, jen když se k tomu písemně zavázal a obdrží-li za převzetí ručení zvláštní odměnu. V takovém případě se řídí jeho práva a povinnosti podle ustanovení o ručení.

Možné ručení za splnění závazků ovšem nenastává ze zákona, ale jen na základě písemného závazku s ujednáním zvláštní odměny. Ručení obchodního zástupce se označuje pojmem *delcredere*. Méně zkušení obchodní zástupci by si pak před převzetím ručení měli ověřit podstatu tohoto jejich závazku.

Získá-li obchodní zástupce při své činnosti doklady, které mohou být významné pro ochranu oprávněných zájmů zastoupeného, uchová je po potřebnou dobu. Doklady mohou být mj. významné např. i z pohledu plynutí záručních či reklamačních lhůt, lhůt k uplatnění náhrady škody apod. Uchování dokladů – podle konkrétních podmínek – může být aktuální po dobu poměrně dlouhou.

Zástupce pak může obdržet od zastoupeného i různé podklady a pomůcky. Podklady a pomůcky zůstávají však majetkem zastoupeného a obchodní zástupce je povinen je vrátit po ukončení smluvního vztahu, pokud je obchodní zástupce, vzhledem k jejich povaze, nespotřeboval při plnění svého závazku.

Pomůcky a podklady jsou např. katalogy zboží, ceníky, nabídkové listy s možnou dobou plnění apod. Zastoupený je povinen obchodnímu zástupci předávat tyto podklady a pomůcky i při jejich změnách. Obchodní zástupce je může spotřebovat při plnění svého závazku např. tím, že je poskytne v rámci nabídek třetím osobám.

Pokud by obchodní zástupce (např. i pro nemoc, půjde-li o fyzickou osobu) nemohl vykonávat svoji činnost, musí to sdělit zastoupenému, a to bez zbytečného odkladu. Nesplnění této povinnosti umožňuje zastoupenému uplatnit náhradu škody.

Povinnosti ze zákona nemá ovšem jen obchodní zástupce, ale i zastoupený. Zastoupený je povinen:

* poskytovat zástupci nezbytnou dokumentaci, která se vztahuje k předmětu obchodů, a
* předat obchodnímu zástupci všechny podklady a věci potřebné pro plnění jeho povinností. V některých případech bude mít zastoupený vůči obchodnímu zástupci další povinnosti plynoucí ze zvláštních předpisů.

Zastoupený sdělí obchodnímu zástupci bez zbytečného odkladu, zda obchod obstaraný obchodním zástupcem přijal nebo odmítl, popřípadě zda jej nesplnil. Toto ustanovení odpovídá znění směrnice č. 86/653/ES.[[6]](#footnote-6)

V praxi bývají sjednávány tzv. reportingy, kdy zástupce a zastoupený v určitých sjednaných obdobích zpracovávají přehledy o uzavřených obchodech.

Výši provize si smluvní strany sjednají. Nebyla-li výše provize ujednána, má obchodní zástupce právo na provizi ve výši odpovídající zvyklostem v místě jeho činnosti, a to vzhledem k druhu zboží nebo služeb, které jsou předmětem obchodů. Nejsou-li takové zvyklosti, má obchodní zástupce právo na provizi v rozumné výši, zohledňující podstatné okolnosti uskutečněného jednání. Způsob výplaty provize může být vázán i na požadavky zvláštních předpisů.

Je-li základem pro určení výše provize rozsah povinností splněných třetí osobou, započte se do základu i plnění neuskutečněné z důvodů na straně zastoupeného. Každá část úplaty, jejíž výše se mění podle počtu a hodnoty uzavřených obchodů, se považuje za složku provize. Pokud budou obchodnímu zástupci vznikat náklady, které provize nezahrnuje, musí si jejich úhradu sjednat ve smlouvě. Na náklady pak vzniká obecně nárok, jen když vznikne nárok na provizi.

Obchodní zástupce má podle občan. zák. právo na provizi za jednání (úkony) provedené při obchodním zastoupení, byl-li obchod uzavřen v důsledku jeho činnosti nebo byl-li obchod uzavřen s třetí osobou, kterou obchodní zástupce za účelem uskutečnění tohoto obchodu získal před účinností smlouvy (§ 2501 odst. 1).

Při výhradním obchodním zastoupení má obchodní zástupce právo na provizi i za obchod uskutečněný se třetí osobou z území nebo z okruhu osob, na které se výhradní obchodní zastoupení nevztahuje (§ 2501 odst. 2).

Zaniklo-li obchodní zastoupení, má obchodní zástupce právo na provizi, byl-li obchod uskutečněn především v důsledku jeho činnosti v přiměřené době po zániku obchodního zastoupení, anebo učinila-li třetí osoba za podmínek stanovených v odstavci 1 nebo 2 vůči obchodnímu zástupci nebo zastoupenému objednávku před zánikem obchodního zastoupení (§ 2501 odst. 3).

Právo na provizi podle [§ 2501](http://business.center.cz/business/pravo/zakony/obcansky-zakonik/cast4h2d5.aspx#par2501) odst. 1 a 2 obchodnímu zástupci nevzniká, má-li právo na provizi podle [§ 2501](http://business.center.cz/business/pravo/zakony/obcansky-zakonik/cast4h2d5.aspx#par2501) odst. 3 předchozí obchodní zástupce, ledaže je vzhledem k okolnostem spravedlivé provizi rozdělit mezi oba obchodní zástupce.

Bylo-li ujednáno, že obchodní zástupce obstará pro zastoupeného jen příležitost k uzavření obchodu s určitým obsahem, vzniká obchodnímu zástupci právo na provizi již obstaráním této příležitosti.

Provize je splatná nejpozději poslední den měsíce následujícího po skončení čtvrtletí, ve kterém na ni vzniklo právo.

Nebylo-li ujednáno, že obchodní zástupce obstará pro zastoupeného jen příležitost k uzavření obchodu s určitým obsahem, vzniká obchodnímu zástupci právo na provizi v okamžiku, kdy zastoupený splnil povinnost nebo byl povinen splnit závazek na základě smlouvy uzavřené s třetí osobou, anebo kdy třetí osoba splnila závazek z takové smlouvy.

Právo na provizi vzniká nejpozději v okamžiku, kdy třetí osoba splnila svou část závazku nebo byla povinna ji splnit, splnil-li zastoupený svoji část. Má-li však třetí osoba splnit své povinnosti až po uplynutí doby přesahující šest měsíců po uzavření obchodu, vzniká obchodnímu zástupci právo na odměnu uzavřením obchodu.

Závazek obchodního zástupce zaniká uplynutím doby, na kterou byla uzavřena smlouva. Jestliže však po uplynutí této doby se strany smlouvou dále řídí, mění se na smlouvu uzavřenou na dobu neurčitou.

Smlouva sjednaná na dobu neurčitou může být ukončena kteroukoliv ze stran výpovědí. V některých případech mohou přímo zvláštní právní předpisy stanovit důvody a způsob ukončení obchodního zastoupení.

Délka výpovědní lhůty je jeden měsíc pro první rok, dva měsíce pro druhý rok, tři měsíce pro třetí a další roky trvání smluvního závazku. Strany nemohou dohodnout kratší výpovědní lhůtu.

Jestliže smluvní strany dohodnou delší výpovědní lhůty, nesmí být lhůta, kterou je vázán zastoupený, kratší než lhůta, kterou musí dodržet obchodní zástupce.

Přitom platí, že nedohodly-li strany něco jiného, musí výpovědní lhůta skončit ke konci kalendářního měsíce.

Délka doby obchodního zastoupení ovlivňuje i zvláštní odměnu – „odškodnění“ pro obchodního zástupce.

Při splnění zákonných podmínek je totiž povinností zastoupeného poskytnout zvláštní odměnu. Vychází se z předpokladu, že činnost obchodního zástupce byla pro zastoupeného prospěšná a pomohla mu mj. na určitém území získat či upevnit jeho postavení a význam použití jeho označení.

Zanikne-li obchodní zastoupení, má obchodní zástupce právo na zvláštní odměnu, pokud

1. zastoupenému získal nové zákazníky nebo významně rozvinul obchod s dosavadními zákazníky a zastoupený má dosud z těchto obchodů podstatné výhody a
2. placení zvláštní odměny je s ohledem na všechny okolnosti případu spravedlivé, jsou-li vzaty v úvahu všechny okolnosti, zejména provize, kterou obchodní zástupce ztrácí a která vyplývá z obchodů uskutečněných s těmito zákazníky; tyto okolnosti zahrnují i případné sjednání nebo nesjednání konkurenční doložky.

Jsou-li splněny podmínky, není právo na zvláštní odměnu dotčeno ani zaniklo-li obchodní zastoupení smrtí obchodního zástupce.

Výše zvláštní odměny nesmí překročit roční odměnu vypočtenou z ročního průměru odměn získaných obchodním zástupcem během posledních pěti let. Trvalo-li obchodní zastoupení méně než pět let, vypočte se výše zvláštní odměny z průměru odměn za celou dobu jeho trvání; pokud trvalo méně než rok, nesmí překročit úhrn provizí za celou dobu jeho trvání.

Podle Rozsudku Nejvyššího soudu České republiky, v jednom konkrétním případu, ze dne 25.2.2016 sp. zn. 23 Cdo 4957/2015: Ustanovení…..se použije u obchodních zástupců, kteří pracují 5 a více let pro zastoupeného, přičemž pokud pracují na základě několika navazujících smluv nepřetržitě, považuje se i více smluv pro účely odškodnění za jeden vztah.

Právo na zvláštní odměnu zaniká, není-li uplatněno do jednoho roku od ukončení obchodního zastoupení. Je však určeno, ve kterých případech právo na zvláštní odměnu nevznikne.

Právo na zvláštní odměnu nevznikne,

1. ukončil-li zastoupený obchodní zastoupení pro takové porušení povinnosti obchodním zástupcem, které by ho opravňovalo k odstoupení od smlouvy,
2. ukončil-li obchodní zastoupení obchodní zástupce, ledaže k ukončení došlo z důvodů spočívajících na straně zastoupeného, anebo z důvodu věku, invalidity nebo nemoci obchodního zástupce a nelze-li po obchodním zástupci rozumně požadovat, aby ve své činnosti pokračoval, nebo
3. převedl-li obchodní zástupce práva a povinnosti z obchodního zastoupení podle dohody se zastoupeným na třetí osobu.

Strany si mohou ve smlouvě dohodnout konkurenční doložku.[[7]](#footnote-7) Konkurenční doložka nesmí ani při formálním splnění podmínek být nepřiměřená, nesmí omezit činnost obchodního zástupce po skončení obchodního zastoupení více, než odpovídá pravidlům poctivého obchodního styku.

Strany si mohou ujednat, že obchodní zástupce po zániku obchodního zastoupení nesmí na určeném území nebo vůči určenému okruhu osob na tomto území vykonávat na vlastní nebo cizí účet činnost, která by měla soutěžní povahu ve vztahu k podnikání zastoupeného, zejména tu činnost, kterou při obchodním zastoupení vykonával pro zastoupeného. Konkurenční doložka, která tomu odporuje nebo která je ujednána na dobu delší než dva roky od zániku zastoupení, je neplatná.

Omezuje-li konkurenční doložka obchodního zástupce více, než vyžaduje potřebná míra ochrany zastoupeného, může soud konkurenční doložku omezit.

Není-li dále stanoveno jinak, řídí se jiné právní poměry vzniklé přede dnem nabytí účinnosti občanského zákoníku, 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.

Občanskoprávní úprava je zásadně dispozitivní. Ustanovení § 1 odst. 2 totiž určuje: 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, včetně práva na ochranu osobnosti. Toho je možno vhodně využít a koncipovat konkrétní smluvní vztah odchylně od zákona tak, aby naplnila vůli obou smluvních stran. Upravit lze pak i otázky zákonem neřešené. Samozřejmě, pokud zvláštní právní předpisy stanoví specifické povinnosti zastoupenému anebo obchodnímu zástupci je nezbytné tyto požadavky respektovat.

Pro smlouvu o obchodním zastoupení jsou v ustanovení § 2519 občan.zák. uvedena zakázaná ujednání, a to v návaznosti na citovanou směrnici č. 86/653/ES. Je zde vyjmenováno pět takových ustanovení a je zde i osm ustanovení, od kterých se nelze ujednat v neprospěch obchodního zástupce. (Zakázána jsou ujednání odchylující se od [§ 2489](http://business.center.cz/business/pravo/zakony/obcansky-zakonik/cast4h2d5.aspx#par2489), [2495](http://business.center.cz/business/pravo/zakony/obcansky-zakonik/cast4h2d5.aspx#par2495), [§ 2496](http://business.center.cz/business/pravo/zakony/obcansky-zakonik/cast4h2d5.aspx#par2496) odst. 1, [§ 2497](http://business.center.cz/business/pravo/zakony/obcansky-zakonik/cast4h2d5.aspx#par2497) nebo [2498](http://business.center.cz/business/pravo/zakony/obcansky-zakonik/cast4h2d5.aspx#par2498); k ujednáním, která se odchylují od [§ 2504](http://business.center.cz/business/pravo/zakony/obcansky-zakonik/cast4h2d5.aspx#par2504) odst. 2, [§ 2505](http://business.center.cz/business/pravo/zakony/obcansky-zakonik/cast4h2d5.aspx#par2505), [2506](http://business.center.cz/business/pravo/zakony/obcansky-zakonik/cast4h2d5.aspx#par2506), [2507](http://business.center.cz/business/pravo/zakony/obcansky-zakonik/cast4h2d5.aspx#par2507), [2514](http://business.center.cz/business/pravo/zakony/obcansky-zakonik/cast4h2d5.aspx#par2514), [2515](http://business.center.cz/business/pravo/zakony/obcansky-zakonik/cast4h2d5.aspx#par2515), [2516](http://business.center.cz/business/pravo/zakony/obcansky-zakonik/cast4h2d5.aspx#par2516) nebo [2517](http://business.center.cz/business/pravo/zakony/obcansky-zakonik/cast4h2d5.aspx#par2517) v neprospěch obchodního zástupce, se nepřihlíží.)[[8]](#footnote-8)

**Závěrem**

Právu zprostředkovatele na provizi není na újmu, byla-li smlouva, k níž se vztahovala činnost zprostředkovatele, uzavřena nebo splněna až po zániku závazku ze zprostředkovatelské smlouvy. Podmínkou ovšem je, že k uzavření smlouvy došlo po dříve vyvíjené činnosti zprostředkovatele.

Ustanovení o obchodním zastoupení se nepoužijí na závazky osob působících na regulovaném trhu, mnohostranném obchodním systému nebo komoditní burze podle jiného zákona a na závazky burzovních dohodců podle jiného zákona. Ustanovení o obchodním zastoupení se též nepoužijí, je-li ujednáno, že zástupce není za svou činnost odměňován.

Zastoupeným lze doporučit, aby smlouvu o obchodním zastoupení uzavírali s obchodním zástupcem až po nějaké době dřívější volnější spolupráce, kdy již budoucího partnera poznali a mohou oprávněně předpokládat, že tato spolupráce jim přinese profit a nebude případně problematická.

Ujednání v konkrétní smlouvě budou mít přednost před dispozitivním řešením zákonným. Aby šlo o smlouvu podle citované právní úpravy, musí odpovídat základnímu ustanovení. Přitom platí základní charakteristika této smlouvy, která je smlouvou o dlouhodobém zprostředkování uzavírání smluv pro zastoupeného.

**Literatura**

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

KINDL, Milan, Aleš ROZEHNAL a kol. *Občanské právo, Souhrnný výklad.* Plzeň: Aleš Čeněk, 2023, 633 s., ISBN 978-80-7380-930-0.

KINDL, Milan, Aleš ROZEHNAL a kol. *Občanský zákoník, Praktický komentář,* Plzeň: Aleš Čeněk, 2019, II. Díl, 937 s., 978-80-742-9.

LIŠKA, Petr a kol. *Obchodní právo*, *meritum*. Praha: Wolters Kluwer ČR, 2005, 516 s., ISBN 978-80-7676-127-7.

LUKÁČKA Peter a kol. *Obchodný zákonník, Komentár*. Praha: C.H.Beck, 2025, 1903 s., ISBN 978-80-7699-013-5.

MAREK, Karel. *Smluvní obchodní právo, Kontrakty.* Brno: Masarykova univerzita, 4. vydání, 2008, 477 s., ISBN 978-80-210-4619-1.

MAMOJKA Mojmír a kol. *Obchodné právo II., Obchodné závazkové vztahy.* Bratislava: C.H.Beck, 2023, 744 s., ISBN 978-80-8232-025-4.

**Key words:** law, business law, civil law, commercial representation, brokerage

**Summary**

By means of a brokerage contract, the broker undertakes to mediate the conclusion of a certain contract with a third party for the interested party, and the interested party undertakes to pay the broker a commission.

Under a contract on commercial representation, the business representative as an independent enterpreneur undertakes to engage in a long-term activity on behalf of the principal, aimed at the conclusion of specified contracts (hereinafter referred to as „commercial transactions“) or negotiation and conclusion of transaction in the name of the principal and at principal´s expense.

*prof. JUDr. Karel Marek, CSc.*

*Mgr. Radim Vičar, Ph.D.*

*akademičtí pracovníci*

*Univerzita obrany Brno*

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

Recenzent: mjr. JUDr. Michaela Jurisová, PhD.

1. Příspěvek vznikl v v rámci projektu DZRO-FVL22-LANDOS, a to jako podpora vzdělávání v Univerzitě obrany Brno. [↑](#footnote-ref-1)
2. Viz v seznamu literatury Marek, K. 2008. [↑](#footnote-ref-2)
3. Viz v seznamu literatury Mamojka, M. a kol. 2023; Lukáčka, P. a kol. 2025. [↑](#footnote-ref-3)
4. Viz v seznamu literatury Janku, M., Marek, K. 2023. [↑](#footnote-ref-4)
5. Viz v seznamu literatury Kindl, M., A. Rozehnal a kol. 2019. [↑](#footnote-ref-5)
6. Viz v seznamu literatury Kindl,M., A. Rozehnal a kol. 2019. [↑](#footnote-ref-6)
7. Viz v seznamu literatury Kindl, M., A. Rozehnal, A a kol. 2023. [↑](#footnote-ref-7)
8. Ke kogentním ustanovením obecně viz v seznamu literatury Liška, P. a kol. 2005. [↑](#footnote-ref-8)