Právnická fakulta Masarykovy univerzity

Katedra občanského práva

**HABILITAČNÍ PRÁCE**

**NADACE V EVROPĚ**

 **KONCEPCE, FUNKCE, VÝVOJOVÉ TENDENCE**

Komparativní analýza nadačního práva v Německu, Švýcarsku, Nizozemí, Rakousku a České republice

JUDr. Kateřina Ronovská, Ph.D.

Brno 2011

Prohlašuji tímto, že jsem habilitační práci nazvanou „Nadace v Evropě: koncepce, funkce, vývojové tendence“ zpracovala sama, pouze s využitím pramenů v práci uvedených.

V Brně dne 15.8. 2011

***Obsah***

PŘEHLED POUŽITÝCH ZKRATEK 12

PŘEDMLUVA 15

**Část 1 : ÚVODEM 18**

Kapitola 1 : NADACE JAKO SVÉBYTNÝ FENOMÉN VE SPOLEČNOSTI A PRÁVU 19

1. ZAMĚŘENÍ PRÁCE 19

2. METODOLOGIE 21

2.1. METODY VĚDECKÉ PRÁCE 21

2.2. VOLBA SROVNÁVANÝCH ZEMÍ 24

2.3. VOLBA SROVNÁVACÍCH KRITÉRIÍ 25

3. STAV BÁDÁNÍ 26

Tabulka č. 1: Přehled srovnávaných zemí - faktografické údaje 29

Kapitola 2 : HISTORICKÉ SOUVISLOSTI 30

1. TRADIČNÍ KONCEPCE NADACE A JEJÍ OPUŠTĚNÍ 30

2. MODERNÍ KONCEPCE NADACE 33

2.1. NĚMECKO 33

2.2. ŠVÝCARSKO 37

2.3. NIZOZEMÍ 39

2.4. RAKOUSKO 42

2.5. ČESKÁ REPUBLIKA 43

3. SHRNUTÍ 46

Kapitola 3 : NADAČNÍ PRÁVO VE SROVNÁVANÝCH ZEMÍCH – PLATNÁ PRÁVNÍ ÚPRAVA 48

1. NĚMECKO 48

2. ŠVÝCARSKO 49

3. NIZOZEMÍ 49

4. RAKOUSKO 50

5. ČESKÁ REPUBLIKA 52

Kapitola 4 : STATISTICKÉ ÚDAJE 54

Kapitola 5 : TERMINOLOGICKÁ ÚSKALÍ 57

**Část 2 : KOMPARACE 61**

Kapitola 1 : DEFINICE A CHARAKTERISTIKA NADACE 62

1. ÚVODEM 62

2. LEGÁLNÍ DEFINICE NADACE 62

3. TRIÁDA CHARAKTERISTICKÝCH ZNAKŮ 65

3.1. ÚČEL NADACE 65

3.2. MAJETEK NADACE 65

3.3. ORGANIZACE 67

4. PRÁVNÍ SUBJEKTIVITA 68

5. NÁZEV NADACE 70

6. SÍDLO 72

7. DOBA TRVÁNÍ 73

8. TERITORIÁLNÍ PŮSOBNOST PRÁVNÍCH ÚPRAV 74

9. KATEGORIZACE NADACÍ 75

9.1. ČLENĚNÍ DLE NADÁNÍ PRÁVNÍ SUBJEKTIVITOU 75

9.2. DLE VYMEZENÍ OKRUHU OSOB OPRÁVNĚNÝCH 76

9.3. ČLENĚNÍ DLE VYBAVENÍ MAJETKEM 77

9.4. ČLENĚNÍ DLE ZPŮSOBU DOSAHOVÁNÍ SVÉHO ÚČELU 77

9.5. ČLENĚNÍ DLE PRÁVNÍHO DŮVODU VZNIKU 78

10. TYPOLOGIE NADACÍ 78

10.1. KLASICKÉ NADACE (VEŘEJNĚ PROSPĚŠNÉ) 79

10.2. ZVLÁŠTNÍ TYPY NADACÍ 80

10.2.1. RODINNÉ NADACE 81

10.2.2. CÍRKEVNÍ NADACE 84

10.2.3. NADACE PÉČE O ZAMĚSTNANCE 85

10.2.4. NADACE VEŘEJNÉHO PRÁVA 86

10.2.5. KOMUNÁLNÍ NADACE 87

10.3. FAKTICKÉ TYPY NADACÍ 87

10.3.1. PODNIKAJÍCÍ NADACE 87

10.3.2 DALŠÍ FAKTICKÉ TYPY NADACÍ 90

11. SHRNUTÍ – SHODY A ROZDÍLY 91

12. PROJEKTY DE LEGE FERENDA 92

12.1. PROJEKT STATUTU EVROPSKÉ NADACE 92

12.2. NÁVRH NOVÉHO OBČANSKÉHO ZÁKONÍKU (NOZ) 93

Kapitola 2 : ZALOŽENÍ A VZNIK NADACE 96

1. AKT ZALOŽENÍ NADACE 96

1.1. NADAČNÍ SVOBODA ZAKLADATELE 97

1.2. SPECIFIKA POSTAVENÍ ZAKLADATELE 98

1.3. FORMÁLNÍ A OBSAHOVÉ NÁLEŽITOSTI ZAKLÁDACÍCH DOKUMENTŮ 101

1.3.1. NADAČNÍ LISTINA 101

1.3.1.1. FORMA NADAČNÍ LISITNY 102

1.3.1.2. OBSAH NADAČNÍ LISTINY 103

1.3.2. STATUT NADACE 106

2. ZVLÁŠTNOSTI ZALOŽENÍ NADACE PRO PŘÍPAD SMRTI (MORTIS CAUSA) 108

2.1. DĚDICKÉ TITULY 109

2.2. NADACE JAKO DĚDIC ZE ZÁVĚTI 112

2.3. NÁROKY NEOPOMENUTELNÝCH (ZÁKONNÝCH) DĚDICŮ 112

3. JEDNÁNÍ MEZI ZALOŽENÍM A VZNIKEM NADACE 114

4. VZNIK NADACE 116

5. REJSTŘÍKY NADACÍ 118

6. SHRNUTÍ – SHODY A ROZDÍLY 120

7. PROJEKTY DE LEGE FERENDA 121

7.1. PROJEKT EVROPSKÉ NADACE 121

7.2. NÁVRH NOVÉHO OBČANSKÉHO ZÁKONÍKU 122

Kapitola 3 : ÚČEL NADACE 125

1. KONCEPČNÍ UCHOPENÍ 125

1.1. VEŘEJNĚ PROSPĚŠNÝ ÚČEL NADACE 129

1.1.1. VEŘEJNÁ PROSPĚŠNOST JAKO DEFINIČNÍ ZNAK NADACE 129

1.1.2. VEŘEJNÁ PROSPĚŠNOST VE FISKÁLNÍM PRÁVU 130

1.1.3. SAMOSTATNÝ ZÁKON O VEŘEJNÉ PROSPĚŠNOSTI 135

1.2. SMÍŠENÝ ÚČEL NADACE 136

1.3. SOUKROMÝ ÚČEL NADACE 137

2. ZMĚNA ÚČELU NADACE 137

3. SHRNUTÍ – SHODY A ROZDÍLY 142

4. PROJEKTY DE LEGE FERENDA 144

4.1. PROJEKT STATUTU EVROPSKÉ NADACE 144

4.2. ÚČEL V NÁVRHU NOVÉHO OBČANSKÉHO ZÁKONÍKU 144

Kapitola 4 : ČINNOST NADACE 146

1. ČINNOST NADACE A JEJÍ LIMITY 146

1.1. STATUTÁRNÍ ČINNOST NADACE 146

1.1.1. NAKLÁDÁNÍ S MAJETKEM 149

2. HOSPODÁŘSKÁ ČINNOST A PODNIKÁNÍ NADACÍ 152

2.1. PŘÍMÉ PODNIKÁNÍ NADACÍ 153

2.2. NEPŘÍMÉ PODNIKÁNÍ NADACÍ 157

3. OCHRANA VĚŘITELŮ 158

4. POLITICKÉ AKTIVITY 161

5. SHRNUTÍ – SHODY A ROZDÍLY 162

6. PROJEKTY DE LEGE FERENDA 163

6.1. PROJEKT STATUTU EVROPSKÉ NADACE 163

6.2. NÁVRH NOVÉHO OBČANSKÉHO ZÁKONÍKU 164

Kapitola 5 : VNITŘNÍ POMĚRY NADACE 166

1. ORGANIZAČNÍ STRUKTURA 166

1.1. KONCEPČNÍ PŘÍSTUPY 166

1.2. JEDNÁNÍ NADACE NAVENEK 169

1.3. VÁZANOST (ODPOVĚDNOST) NADACE VŮČI TŘETÍM OSOBÁM 173

1.4. ORGÁNY NADACE 173

1.4.1. SPRÁVNÍ RADA 175

1.4.2. ORGÁNY VNITŘNÍHO DOHLEDU 178

1.4.2.1. DOZORČÍ RADA 178

1.4.2.2. REVIZOR (STIFTUNGSPRÜFER § 20 PSG) 179

1.4.2.3. REVIZOR (REVISIONSSTELLE § 83b ZGB) 180

1.4.2.4. REVIZOR (§ 20 ZNNF) 181

1.4.3. DALŠÍ ORGÁNY 181

2. ČLENSTVÍ V ORGÁNECH 183

2.1. OBECNÉ POŽADAVKY NA ČLENY ORGÁNŮ NADACE 183

2.2. JMENOVÁNÍ A ODVOLÁVÁNÍ ČLENŮ ORGÁNŮ 185

2.2.1. AUTORITATIVNÍ JMENOVÁNÍ A ODVOLÁVÁNÍ ČLENŮ ORGÁNEM VNĚJŠÍHO DOHLEDU 188

3. POVINNOSTI ČLENŮ SPRÁVNÍ RADY (VŮČI NADACI) 189

3.1. ODPOVĚDNOST ČLENŮ ORGÁNU VŮČI NADACI 191

4. ODMĚŇOVÁNÍ ČLENŮ ORGÁNŮ 193

5. FOUDANTION GOVERNANCE (CORPORATE GOVERNANCE) 194

5.1. KODEXY DOBRÉ SPRÁVY 196

6. SHRNUTÍ - SHODY A ROZDÍLY 197

7. PROJEKTY DE LEGE FERENDA 199

7.1. PROJEKT STATUTU EVROPSKÉ NADACE 199

7.2. NÁVRH NOVÉHO OBČANSKÉHO ZÁKONÍKU 200

Kapitola 6 : DOHLED NAD NADACEMI 203

1. ÚVODEM 203

1.1. KONCEPČNÍ UCHOPENÍ 203

1.2. FUNKCE DOHLEDU 204

1.3. DRUHY DOHLEDU 205

1.3.1. DOHLED VNITŘNÍ A VNĚJŠÍ 205

1.3.2. DOHLED SOUKROMÝ A VEŘEJNÝ 206

1.3.3. DOHLED CENTRALIZOVANÝ A DECENTRALIZOVANÝ 207

1.3.4. DOHLED PREVENTIVNÍ A NÁSLEDNÝ 207

1.3.5. DOHLED STÁTNÍ A NESTÁTNÍ 208

2. DOHLED VNĚJŠÍ 208

2.1. DOHLED VNĚJŠÍ - VEŘEJNÝ 208

2.1.1. DOHLED STÁTNÍ A NESTÁTNÍ 208

2.1.1.1. ORGÁNY STÁTNÍHO DOHLEDU 211

2.1.1.2. DOHLED V JEDNOTLIVÝCH FÁZÍCH EXISTENCE NADACE 213

2.1.1.3. DOHLED PŘI VZNIKU NADACE 213

2.1.1.4. DOHLED NAD ČINNOSTÍ NADACE 214

2.1.1.5. DOHLED PŘI ZMĚNĚ ZÁKLADNÍCH DOKUMENTŮ A ÚČELU NADACE 217

2.1.1.6. DOHLED PŘI ZÁNIKU NADACE 219

2.1.2. VEDENÍ ÚČETNICTVÍ 221

2.1.3. REPORTNÍ POVINNOST – DOHLED VEŘEJNOSTI 223

3. DOHLED VNĚJŠÍ - SOUKROMÝ 225

3.1. DOHLED ZE STRANY ZAKLADATELE 225

3.2. DOHLED ZE STRANY OSOB OPRÁVNĚNÝCH (BENEFICIÁŘŮ) 227

3.3. DOHLED ZE STRANY DÁRCŮ 228

3.4. DOHLED ZE STRANY DALŠÍCH OSOB S LEGITIMNÍM ZÁJMEM 229

3.5. SOUKROMÝ ODBORNÝ DOHLED (VNĚJŠÍ I VNITŘNÍ) 230

4. VNITŘNÍ DOHLED 230

5. SHRNUTÍ- SHODY A ROZDÍLY 232

6. PROJEKTY DE LEGE FERENDA 236

6.1. PROJEKT STATUTU EVROPSKÉ NADACE 236

6.2. NÁVRH NOVÉHO OBČANSKÉHO ZÁKONÍKU 237

Kapitola 7 : ZRUŠENÍ A ZÁNIK NADACE, ZMĚNA PRÁVNÍ FORMY 239

1. ZRUŠENÍ NADACE 239

1.1. ÚVODEM 239

2. ZRUŠENÍ NADACE BEZ PRÁVNÍHO NÁSTUPCE (S LIKVIDACÍ) 240

2.1. DŮVODY PRO ZRUŠENÍ NADACE 240

2.1.1. DŮVODY PRO AUTORITATIVNÍ ZRUŠENÍ NADACE 242

2.2. ZPŮSOBY ZRUŠENÍ NADACE 244

2.2.1. ZRUŠENÍ BEZ PŘIVOLENÍ VEŘEJNÉ AUTORITY 245

2.2.1.1. ZRUŠENÍ ROZHODNUTÍM ZAKLADATELE – ODVOLÁNÍ NADACE 245

2.2.1.2. ZRUŠENÍ NADACE ÚKONEM SPRÁVNÍ RADY 245

2.2.2. ZRUŠENÍ ROZHODNUTÍM ORGÁNU NADACE S PŘIVOLENÍM VEŘEJNÉ AUTORITY 247

2.2.3. ZRUŠENÍ NADACE ROZHODNUTÍM VEŘEJNÉ AUTORITY 247

2.3. LIKVIDACE NADACE 248

2.4. NALOŽENÍ S LIKVIDAČNÍM ZŮSTATKEM (MAJETKEM NADACE PO JEJÍM ZÁNIKU) 251

2.5. NADACE V KONKURSU A INSOLVENCI 254

3. ZRUŠENÍ NADACE S PRÁVNÍM NÁSTUPCEM (BEZ LIKVIDACE) 255

3.1. ÚVODEM 255

3.2. SLUČOVÁNÍ NADACÍ 257

3.3. ZMĚNA (PŘEMĚNA) PRÁVNÍ FORMY 258

4. VÝMAZ Z REJSTŘÍKU 261

5. SHRNUTÍ – SHODY A ROZDÍLY 262

6. PROJEKTY DE LEGE FERENDA 263

6.1. PROJEKT STATUTU EVROPSKÉ NADACE 263

6.2. NÁVRH NOVÉHO OBČANSKÉHO ZÁKONÍKU 264

**Část 3 : SYNTÉZA 265**

Kapitola 1 : SHRNUTÍ 266

1. SPOLEČNÉ HISTORICKÉ KOŘENY 266

2. SPOLEČNÉ RYSY NADACÍ V EVROPĚ 270

3. SPOLEČNÉ VÝVOJOVÉ TENDENCE 271

3.1. LIBERALIZACE NADAČNÍHO PRÁVA 271

3.1.1. LIBERALIZACE NADAČNÍHO ÚČELU 271

3.1.2. PRIVATIZACE DOHLEDU NAD NADACEMI 273

3.1.3. UMOŽNĚNÍ PODNIKÁNÍ NADACÍ 275

3.1.4. ZPŘÍSŇOVÁNÍ PRAVIDEL PRO VNITŘNÍ ORGANIZACI NADACE 276

3.2. EUROPEIZACE NADAČNÍHO PRÁVA 278

3.2.1. POLITICKÉ SOUVISLOSTI 278

3.2.2. NADACE V JUDIKATURĚ SOUDNÍHO DVORA EVROPSKÉ UNIE 279

3.2.3. PŘEKONÁVÁNÍ BARIÉR PRO PŘESHRANIČNÍ PŮSOBNOST NADACÍ 281

3.2.4. EVROPSKÁ NADACE: NOVÝ INSTRUMENT EVROPSKÉHO PRÁVA? 284

4. RŮZNOST KONCEPČNÍCH UCHOPENÍ NADAČNÍHO PRÁVA V EVROPĚ 287

4.1. NĚMECKO 287

4.2. ŠVÝCARSKO 289

4.3. NIZOZEMÍ 290

4.4. RAKOUSKO 291

5. NADAČNÍ PRÁVO V ČESKÉ REPUBLICE 295

5.1. PLATNÁ ČESKÁ PRÁVNÍ ÚPRAVA V EVROPSKÉM SROVNÁNÍ 296

5.1.1. DISTRIBUTIVNÍ FUNKCE NADACÍ 296

5.1.2. NADACE VERSUS OBECNĚ PROSPĚŠNÁ SPOLEČNOST 296

5.1.3. ZÁKAZ PODNIKÁNÍ NADACÍ A OMEZENÍ NAKLÁDÁNÍ S MAJETKEM 297

5.2. TENDENCE VÝVOJE NADAČNÍHO PRÁVA V ČESKÉ REPUBLICE 297

 5.2.1. ZMĚNY PO NOVELE Č.158/2010 SB. 298

5.2.2 REFLEXE VÝVOJOVÝCH TENDENCÍ V NÁVRHU NOVÉHO OBČANSKÉHO ZÁKONÍKU 300

5.2.2.1. KONCEPČNÍ UCHOPENÍ 300

5.2.2.2. OBSAH NÁVRHU 302

**Část 4 : ZÁVĚRY 305**

ZÁVĚRY 306

1. NADACE V EVROPĚ NA POČÁTKU 21. STOLETÍ 306

1.1. MOTIVY ZAKLADATELŮ A ODŮVODNĚNÍ ZMĚN PRÁVNÍHO RÁMCE PRO NADACE 309

1.2. SPOLEČNÉ VÝVOJOVÉ TENDENCE NADAČNÍHO PRÁVA V EVROPĚ 310

2. KAM SMĚŘUJE NADAČNÍ PRÁVO V ČESKÉ REPUBLICE? 311

**Část 5 : CIZOJAZYČNÉ RESUMÉ 314**

RESUMÉ : FOUNDATIONS IN EUROPE: CONCEPTIONS, FUNCTIONS, TENDENCIES OF DEVELOPMENT 315

1. INTRODUCTION 315

2. AIM OF THE THESIS AND METHODOLOGY 315

3. FOUNDATIONS IN EUROPE IN THE BEGINNING OF THE 21st CENTURY 317

4. COMMON TENDENCIES OF DEVELOPMENT OF FOUNDATION LAW IN EUROPE 320

5. ORIEANTATION OF FOUNDATION LAW IN THE CZECH REPUBLIC 321

POUŽITÉ PRAMENY: 324

Příloha č. 1 – Souhrnný přehled - Evropa 343

PŘEHLED POUŽITÝCH ZKRATEK

ABGB Allgemeines Bürgliches Gesetzbuch z roku 1811 (obecný občanský zákoník rakouský) z roku 1811

AO Abgabenordnung (německý zákon o správě daní)

BAO Bundesabgabenordnung (rakouský zákon o správě daní)

BayStG Bayern Stiftunggesetz (nadační zákon německé spolkové země Bavorsko)

B-WStG Baden - Württemberg Stiftungsgesetz (nadační zákon německé spolkové země Badensko- Württembersko)

BGB Bürgliches Gesetzbuch z roku 1900 (německý občanský zákoník)

BGE Sbírka rozhodnutí švýcarského nejvyššího soudu

BGH Bundesgerichtshof (německý nejvyšší soud)/ Bundesgericht (švýcarský nejvyšší soud)

BStFG Bundesstiftung und Fond Gesetz z roku 1974 (rakouský spolkový zákon o nadacích a fondech)

BVG Bundesverfassungsgesetz, rakouská ústava

BV Bundesverfassung der Schweizerichen Eidgenossenschaft z roku 1874 (ústava švýcarské konfederace)

BW Burgerlijk Wetboek z roku 1976 (nizozemský občanský zákoník)

CHF švýcarský frank

ČSFR Československá federativní republika

DBG Bundesgesetz über die direkte Bundessteuer z 14. 12. 1990

EF European Foundation

EFS The European Foundation Statute

ErbStG Erbschaftsteuer- und Schenkungsteuergesetz z roku 1974 (německý zákon o dani dědické a darovací)

EStG Einkommensteuergesetz z roku 1934/reedice 2003 (německý zákon o dani z příjmů)

EU Evropská unie (European Union)

FGB Firmenbuchgesetz (rakouský zákon o obchodním rejstříku)

GewSt Gewerbesteuergesetz z roku 1934, reedice 2003 (německý zákon o dani z podnikání)

GG Grundgesetz (německá ústava)

GrEStG Grunderwerbsteuergesetz z roku 1983 (německý zákon o dani z převodu nemovitostí)

GrStG Grunderwerbsteuergesetz z roku 1982 (německý zákon o dani z nemovitosti)

GW Grondwet (nizozemská ústava)

HDP hrubý domácí produkt

HGB Handelsgesetzbuch (německý obchodní zákoník)

HRW Handelsregisterwet (nizozemský zákon o obchodním rejstříku z roku 2007)

HRV Handelsregisterverordnung z roku 1937 (švýcarský zákon o obchodním rejstříku)

InsO Insolvenzordnung z roku 1994 (německý insolvenční zákon)

IRW Institut für Rechtswissenschaft v Zürichu

ICNL International Centre for Not-for- Profit Law, Washington, D. C.

KO Konkursordnung (rakouský zákon o konkursu)

KS Kreisschrieben Nr. 12 z roku 1994, švýcarský Verwaltunngsverordnung

KStG Körperschaftsteuergesetz z roku 1976, německý zákon o dani z příjmů osob

LZPS Listina základních práv a svobod

MPI Max Planck Institut für ausländisches und internationales Privatrecht v Hamburku

NGO nevládní neziskové organizace

NO Notariatsordnung (rakouský notářský řád)

NOZ vládní návrh nového občanského zákoníku z května 2011

NW Wet op het Notaris z roku 1999 (nizozemský zákon o notářském úřadě)

ObčZ zákon č. 40/1964 Sb., občanský zákoník, v aktuálním znění

Obchz zákon 513/1992 Sb., obchodní zákoník, v aktuálním znění

OGH Oberster Gerichtshof Nejvyšší soud v Rakousku a Německu

OLG Oberlandesgericht – Vrchní zemský soud (Rakousko/Německo)

OR Obligationenrecht z roku 1911 (obligační právo), dodatek (díl pátý) k švýcarskému občanskému zákoníku

ORF-Gesetz Gesetz über den Österreichischen Rundfunk z roku 1974 (zákon o rakouském rozhlase)

OSŘ zákon č. 99/1963 Sb., občanský soudní řád, v aktuálním znění

PSP ČR Poslanecká sněmovna Parlamentu České republiky

PSG Privatstiftunggesetz z roku 1993 (rakouský zákon o soukromých nadacích)

Sb. Sbírka zákonů

StifG-LSA Sachsen-Anhalt Stiftungsgesetz (nadační zákon německé spolkové země Sasko-Anhalt)

StHG Bundesgesetz über Harmonisierung der direkten Steuern der Kantone und Gemeinden z 14. 12. 1990

UmwG Umwandlungsgesetz z roku 1994 (německý zákon o přeměnách)

VStG Verrechnungssteuergesetz (rakouský zákon o dani z kapitálového výnosu)

ZGB Schweizerisches Zivilgesetzbuch z roku 1907 (švýcarský občanský zákoník)

ZNNF zákon č. 227/1997 Sb., o nadacích a nadačních fondech, v aktuálním znění