

Rizika kupujícího zjištěná při Due Diligence se často ošetří v kupní smlouvě (SPA) o M&A transakci jedním z následujících způsobů:

- **úpravou (snížením) nabízené kupní ceny** (je-li u daného rizika vysoká pravděpodobnost hraničící s jistotou, že nastane a lze-li současně jednoznačně určit negativní finanční dopad rizika na společnost – např. prvoinstanční nepravomocný rozsudek ukládající společnosti povinnost zaplatit třetí osobě), **nebo**
- sjednání povinnosti prodávajícího zajistit určitý krok/úkon zamezující riziku jako **odkládací podmínku vypořádání transakce** (u daného rizika je střední či nižší pravděpodobnost že nastane a/nebo není jasná jeho finanční výše a lze s rozumným úsilím toto riziko vyloučit zcela – např. probíhající předžalobní spor s obchodním partnerem, který lze řešit dohodou o narovnání); taková odkládací podmínka může někdy spočívat ve vyčlenění (tzv. „carve-out“) nežádoucích aktiv či pasiv z cílové společnosti na prodávajícího nebo jiný subjekt mimo transakční perimetr, **nebo**
- sjednání specifického závazku prodávajícího odškodnit kupujícího v penězích (tzv. „**indemnity**“) za negativní finanční dopad rizika na společnost (u daného rizika je střední či nižší pravděpodobnost že nastane a/nebo není jasná jeho finanční výše, ale toto riziko nelze s rozumným úsilím vyloučit zcela – např. vady podaných daňových přiznání, které mohou vést v případě kontroly správce daně k doměření daně a příslušenství, není však jisté, zda vůbec správce daně zahájí v příslušné lhůtě kontrolu), **anebo**
- ujištěním prodávajícího o kvalitách společnosti (tzv. „**representations & warranties**“) – u neznámých rizik – např. prodávající nedoložil smlouvu, kterou prodáváný podíl v cílové společnosti nabyl některý z jeho předchůdců, takže vzniká otázka, zda prodávající nabyl podíl od řádného vlastníka. V SPA pak prohlásí, že je výlučným vlastníkem prodáváného podílu s řádným nabývacím titulem a pokud se toto prohlášení ukázalo jako nepravdivé, může kupující vznést nárok na odpovídající slevu z kupní ceny.

Sepište úvahu na téma jak byste v kupní smlouvě (SPA) aplikovali některý z výše uvedených způsobů ošetření rizika na tato zjištění Due Diligence (vyberte si alespoň tři z rizik níže):

- Pět hlavních zákazníků cílové společnosti představuje 90 % všech prodejů
- Vysoká fluktuace zaměstnanců cílové společnosti a úroveň mezd v cílové společnosti je pod tržním standardem
- Manažerské smlouvy s vedením cílové společnosti nebyly poskytnuty pro Due Diligence
- Cílová společnost snížila marketingové náklady v posledním roce ve srovnání s předchozími roky
- Nedostatek informací o stárnutí zásob vyrobeného zboží na skladě
- Všeobecné obchodní podmínky pro prodej zboží spotřebitelům odporují právním předpisům o ochraně spotřebitele
- Cílová společnost je pojištěna (případně financována bankovním úvěrem/cash-polem) v rámci koncernové pojistky (resp. úvěrové smlouvy/cash-poolu) společně s prodávajícím a dalšími sesterskými společnostmi, které nejsou zahrnuty do transakce.