

# Na pomoc auditorům – dotazy a odpovědi k aplikaci zákona o auditorech

## Aplikace ustanovení § 23 ZoA na další aktivity auditora

Datum vydání: 20. červen 2022

### **Dotaz**

Žádáme o vyjádření k aplikaci ustanovení § 23 odst. 1 zákona č. 93/2009 Sb., o auditorech, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „ZoA“), v následujících situacích, kdy je auditor společníkem auditorské společnosti a zároveň zvažuje:

- a) kandidovat do zastupitelstva obce na pozici místostarosty,
- b) vykonávat funkci jednatele ve společnosti s ručením omezeným s předmětem podnikání jiným, než jsou uvedeny v ustanovení § 23 ZoA, a nejednalo by se o správu vlastního majetku.

### **Odpověď**

V ustanovení § 23 odst. 1 ZoA se uvádí: „S výjimkou auditorské činnosti auditor nesmí vykonávat další výdělečnou činnost mající znaky podnikání, nestanoví-li tento zákon jinak“. V ustanovení § 23 odst. 2 ZoA jsou pak stanoveny přímo případy činností, které nejsou v rozporu s odst. 1 tohoto ustanovení.

Obecně lze říci, že pro možnost posoudit případný rozpor s § 23 odst. 1 ZoA je nutno vymezit ony znaky podnikání, na které ZoA odkazuje. Zákon č. 89/2012, občanský zákoník, ve znění pozdějších předpisů, uvádí v ustanovení § 420 odst. 1: " Kdo samostatně vykonává na vlastní účet a odpovědnost výdělečnou činnost živnostenským nebo obdobným způsobem se záměrem činit tak soustavně za účelem dosažení zisku, je považován se zřetelem k této činnosti za podnikatele".

Tuto základní otázku si tedy bude muset auditor položit vždy, když bude zvažovat výjimky z aplikace ustanovení § 23 ZoA, které nejsou přímo uvedeny v tomto ustanovení (odst. 2).

Ad a) Co se týče výkonu funkce místostarosty (jako i např. zastupitele či přímo starosty), tak bližší vymezení nám v tomto případě poskytne zákon č. 128/2000 Sb., o obcích, ve znění pozdějších předpisů. Z uvedeného vyplývá, že starosta zastupuje obec a místostarosta zastupuje starostu, z logiky věci tak vyplývá, že jak starosta, tak místostarosta nevykonávají funkci na vlastní účet a vlastní zodpovědnost. Chybí zde tak jeden ze základních znaků podnikání. V tomto případě taktéž absentují i další znaky podnikání, např. není činnost vykonávána živnostenským nebo obdobným způsobem. S ohledem na výše uvedené není dle našeho názoru funkce místostarosty další výdělečnou činností mající znaky podnikání a omezení podle § 23 ZoA se zde neuplatní.

Ad b) Samotný výkon funkce jednatele ve společnosti s ručením omezeným automaticky neznamená, že by se jednalo o podnikatele (splňující znaky podnikání uvedené výše). Domníváme se, že samotný výkon funkce jednatele ve společnosti s ručením omezeným není překážkou výkonu auditorské činnosti takové osoby, pokud zároveň nebude zapsána jako podnikatel v obchodním rejstříku či jako živnostník v živnostenském rejstříku.

## **Na pomoc auditorům – dotazy a odpovědi k aplikaci zákona o auditorech**

Pro oba výše uvedené případy ještě pro úplnost doplňujeme, že vykonávání těchto činností bude auditora v souladu se ZoA a dalšími profesními předpisy omezovat v poskytování auditorských služeb subjektům, ve kterých zvažuje tyto činnosti vykonávat.

Upozorňujeme, že odpověď Komory auditorů ČR (KA ČR) na výše uvedený dotaz je založena na současném znění právních předpisů a jejich převažujících interpretacích, které se mohou v budoucnosti změnit. Doporučujeme proto ověřit si závěry uvedené v této odpovědi.

Dále upozorňujeme, že KA ČR nemůže vydávat závazná stanoviska a nemůže suplovat funkci regulátora účetnictví a auditu. Závazná stanoviska může vydávat pouze soud. KA ČR tedy žádným způsobem neodpovídá za jakoukoli škodu, která by vznikla třetím osobám v souvislosti s využíváním názoru prezentovaného v této odpovědi. Při zpracování odpovědi jsme vycházeli ze skutečností popsanych v dotazu.