

## Správa o následnej finančnej kontrole

Následná finančná kontrola (ďalej len „kontrola“) bola do plánu kontrolnej činnosti na 1. polrok 2012, schváleného uznesením MsZ č. 241/2011 zo dňa 13.decembra 2011, doplnená na základe návrhu poslancov MsZ, ktorí schválili jej vykonanie pod názvom „Následná finančná kontrola zákonnosti, hospodárnosti, účinnosti a efektívnosti pri obsadzovaní štatutárnych a kontrolných orgánov v obchodných spoločnostiach GASTRO ĎUMBIER, s.r.o. a LESY MESTA BREZNO, s.r.o.“.

Obchodné spoločnosti mesta - GASTRO ĎUMBIER, s.r.o. a LESY MESTA BREZNO, s.r.o.. (ďalej len obchodné spoločnosti) majú formu spoločnosti s ručením obmedzeným, ktorej vznik, postavenie a právne pomery upravuje Obchodný zákonník jednak v rámci všeobecných ustanovení týkajúcich sa obchodných spoločností v §§ 56- 75, ako aj v osobitnej úprave pre tento druh obchodnej spoločnosti v ust. §§ 105-153.

Podľa ustanovenia § 125 ods.1 Obchodného zákonníka do pôsobnosti valného zhromaždenia ako najvyššieho orgánu spoločnosti s ručením obmedzeným patrí okrem ďalšieho:

*f) vymenovanie, odvolanie a odmeňovanie konateľov,*

*g) vymenovanie, odvolanie a odmeňovanie členov dozornej rady.*

Podľa ust. § 132 Obchodného zákonníka ak má spoločnosť jediného spoločníka, vykonáva tento pôsobnosť valného zhromaždenia. Rozhodnutie jediného spoločníka urobené pri výkone pôsobnosti valného zhromaždenia musí mať písomnú formu a musí ho podpísať, ak tento zákon neustanovuje inak. (druhá veta cit. ustanovenia je účinná od 1.1.2002).

Postavenie konateľa spoločnosti s ručením obmedzeným, resp. jeho ustanovenie do funkcie upravuje § 133 Obchodného zákonníka:

*1/ Štatutárnym orgánom spoločnosti je jeden alebo viac konateľov. Ak je konateľov viac, je oprávnený konať v mene spoločnosti každý z nich samostatne, ak spoločenská zmluva neurčuje inak.*

*2/ Konateľom spoločnosti môže byť len fyzická osoba.*

*4/ Konateľov vymenúva valné zhromaždenie z radov spoločníkov alebo iných fyzických osôb.*

Podľa ustanovenia § 137 Obchodného zákonníka dozorná rada sa zriaďuje, ak tak určuje spoločenská zmluva. Ustanovenie dozornej rady spoločnosti s ručením obmedzeným upravuje § 139 Obchodného zákonníka:

*1/ Členov dozornej rady volí valné zhromaždenie.*

*2/ Členom dozornej rady nemôže byť konateľ spoločnosti.*

*3/ Dozorná rada musí mať aspoň troch členov.*

Okrem vyššie uvedenej úpravy pri menovaní štatutárnych a kontrolných orgánov obchodných spoločností s majetkovou účasťou mesta platí súbežne od 1.1.2002 aj právna úprava daná ustanovením § 11 ods.4 písm. l) /do 1.7.2004 písm. k) / zákona o obecnom zriadení, podľa ktorej patrí do výhradnej kompetencie obecného zastupiteľstva okrem ďalšieho.... *zakladať a zrušovať obchodné spoločnosti a iné právnické osoby a schvaľovať zástupcov obce do ich štatutárnych a kontrolných orgánov, ako aj schvaľovať majetkovú účasť obce v právnickej osobe;* z ustanovenia § 12 ods.7 zákona o obecnom zriadení vyplýva, že obecné zastupiteľstvo ako kolektívny orgán obce rokuje a rozhoduje v zbore a to prostredníctvom prijatia uznesení.

Kontrolný orgán si pred začatím kontroly vyžiadal stanovisko ústredných orgánov štátnej správy (ministerstiev financií, vnútra a práce, sociálnych vecí a rodiny) vo veci legislatívneho rámca kontroly, pretože čo a týka problematiky schvaľovania a následne obsadzovania štatutárnych a kontrolných orgánov obchodných spoločností založených obcou, sú v tejto otázke rozličné, resp. nejednoznačné právne názory a stanoviská zainteresovaných orgánov, resp. odbornej právnickej obce. Rovnako rozličné alebo nejednoznačné právne názory a stanoviská sú vo veci aplikácie ustanovenia § 11 ods.4 písm. l) zákona o obecnom zriadení pri ustanovení štatutárnych a kontrolných orgánov obchodných spoločností založených obcou.

Časť právnych stanovísk zastáva názor, že menovanie týchto orgánov je v kompetencii valného zhromaždenia spoločnosti podľa ust. § 125 ods.1 Obchodného zákonníka, ktorý je pre túto situáciu osobitným zákonom a má prednosť pred všeobecnou úpravou zákona o obecnom zriadení. Podľa toho výkladu by teda pre ustanovenie orgánov obchodných spoločností postačovalo ich menovanie valným zhromaždením bez predchádzajúceho schválenia tohto úkonu obecným zastupiteľstvom.

Navyše aj formulácia § 11 ods.4 písm. l) zákona o obecnom zriadení .. *schvaľovať zástupcov obce do štatutárnych a kontrolných orgánov...* je do istej miery zavádzajúca, keďže navodzuje dojem, že tento postup nemusí byť vykonaný, pokiaľ ide o menovanie jednej osoby do pozície štatutárneho orgánu (konateľa).

Kontrolný orgán túto interpretáciu dotknutých zákonných ustanovení zastával v čase menovania súčasných konateľov obchodných spoločností mesta., kedy nedošlo k vykonaniu postupu podľa § 11 ods.4 písm. l) zákona o obecnom zriadení.

Iná časť právnickej obce prezentuje názor, že pri schvaľovaní a následne menovaní štatutárnych a kontrolných orgánov obchodných spoločností založených obcou je jednoznačne potrebné uplatňovať v spojitosti (súčasne) režim Obchodného zákonníka ako aj zákona o obecnom zriadení, t.j. menovať ich členov podľa § 125 ods.1 Obchodného zákonníka, a to po schválení obecným zastupiteľstvom postupom podľa § 11 ods.4 písm. l) zákona o obecnom zriadení.

Stanovisko v uvedenom zmysle zastáva aj Ministerstva vnútra SR, ktorá zaslalo kontrolnému orgánu písomné vyjadrenie k tejto problematike listom zo dňa 14.2.2012 (príloha č.1 správy); v tomto liste však okrem iného uvádza, že nie je orgánom ktorý je oprávnený podávať právne záväzný výklad zákonov a môže v konkrétnom prípade len vysloviť svoj názor.

Napriek rôznym právnym názorom na aplikáciu jednotlivých ustanovení uvedených všeobecne záväzných právnych predpisov je možné jednoznačne skonštatovať, že obsadzovanie štatutárnych a kontrolných orgánov v obchodných spoločnostiach, založených obcou, je jednoznačne v kompetencii orgánov obce - obecného zastupiteľstva a starostu, v prípade mesta MsZ a primátora mesta. Vychádzajúc z uvedeného kontrolný orgán zastáva stanovisko, že kontrola obsadzovania štatutárnych a kontrolných orgánov v obchodných spoločnostiach založených obcou je kontrolou činnosti a výkonu kompetencií orgánov obce, čo však nespadá do kontrolnej pôsobnosti hlavnej kontrolórky mesta.

Hlavná kontrolórka mesta napriek vyššie uvedeným skutočnostiam požiadala MsÚ a obe dotknuté obchodné spoločnosti o súčinnosť pri získavaní informácií týkajúcich sa obsadzovania štatutárnych a kontrolných orgánov v týchto obchodných spoločnostiach a

všetky zistené skutočnosti uviedla do správy o kontrole, ktorá je k dispozícii na útvare hlavnej kontrolórky. Okrem zistených skutočností je v správe uvedený aj právny rámec, na základe ktorého kontrolný orgán dospel k názoru, že ide o rozhodnutia, resp. činnosť subjektov, ktoré nepatria do okruhu subjektov podliehajúcich kontrolnej činnosti hlavnej kontrolórky podľa cit. vymedzenia zákona č. 369/1990 Zb. o obecnom zriadení v z.n.p.