

Městský úřad Černošice

Odbor přestupků

Podskalská 19

120 00 Praha 2

Oznamovatel: **Transparency International – Česká republika, o.p.s.**

Sokolovská 260/143

180 00 Praha 8

IČO: 272 15 814

adresa pro doručování:

Sokolovská 260/143

180 00 Praha 8

posta@transparency.cz

datová schránka ID: 8vzj3s2

**Oznámení o skutečnostech nasvědčujících spáchání přestupku dle ustanovení § 23 odst.
1 písm. b) zákona č. 159/2006 Sb.**

I.

Transparency International – Česká republika, o.p.s. (dále jen „TI“ nebo „Oznamovatelka“) podává tímto v souladu s ustanovením § 42 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „správní řád“), podnět k prošetření skutečností důvodně nasvědčujících tomu, že došlo ke spáchání přestupku dle ustanovení § 23 odst. 1 písm. b) zákona č. 159/2006 Sb., o střetu zájmů, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „zákon o střetu zájmů“). Podezřelým ze spáchání přestupku je Ing. Andrej Babiš, dat. nar. 2. září 1954, trvale bytem Františka Zemana 876, 252 43 Průhonice.

II.

Podezřelý je veřejným funkcionářem ve smyslu ustanovení § 2 odst. 1 písm. a), resp. c) zákona o střetu zájmů.

Oznamovatelka má za to, že dotyčný je v rozporu s výše citovaným ustanovením jako veřejný funkcionář ovládající osobou právnické osoby, která je provozovatelem rozhlasového vysílání nebo vydavatelem periodického tisku, a to prostřednictvím svěřenských fondů AB private trust I a AB private trust II, do nichž spadá též společnost AGROFERT, a. s., jež je jediným společníkem společnosti Londa spol. s r.o., jež je provozovatelem rozhlasového vysílání, a společnosti MAFRA, a.s., jež je vydavatelem periodického tisku, a prostřednictvím dceřiné společnosti Stanice O, a.s. též provozovatelem televizního vysílání.

III.

Z veřejně dostupných údajů ve slovenském Registru partnerů veřejného sektoru (dále jen „RPVS“), do kterého je na rozdíl od české Evidence údajů o skutečných majitelích možné volně nahlížet, konkrétně z tzv. verifikačního dokumentu k partnerovi veřejného sektoru, společnosti AGROFERT, a.s., IČ: 26185610, se sídlem Pyšelská 2327/2, 149 00 Praha 4, ČR¹ vyplývá, že Ing. Andrej Babiš je tzv. konečným uživatelem výhod ve smyslu ustanovení § 6a odst. 1 písm. c) bod 1, resp. bod 4 zákona č. 297/2008 Z.z., o ochrane pred legalizáciou príjmov z trestnej činnosti a o ochrane pred financovaním terorizmu a o zmene a doplnení niektorých zákonov, ve znění pozdějších předpisů², neboť je zakladatelem a zároveň 100% příjemcem prostředků ve vztahu ke svěřenským fondům AB private trust I a AB private trust II.

¹ Viz příloha č. 1, aktuální údaje dostupné z RPVS: <https://rpvs.gov.sk/rpvs/Partner/Partner/Detail/7859>

² Zákon v elektronické podobě dostupný z: <https://www.slov-lex.sk/pravne-predpisy/SK/ZZ/2008/297/20180315>).

Z verifikačního dokumentu dále vyplývá, že hlavním účelem obou svěřenských fondů je správa akcií společnosti AGROFERT, a.s. a jejich prostřednictvím celé podnikatelské skupiny AGROFERT. Kmenové akcie (628 ks) společnosti AGROFERT, a.s., se kterými je spojen 100% podíl na hlasovacích právech a na základním kapitálu společnosti, byly vloženy do těchto svěřenských fondů.

Společnost AGROFERT, a.s. je jediným společníkem společnosti LONDA spol. s r.o., IČ: 49241931, se sídlem Na příkopě 859/22, Nové Město, 110 00 Praha 1, která je provozovatelem rozhlasového vysílání.

Společnost AGROFERT, a.s. je dále jediným akcionářem společnosti MAFRA, a.s., IČ: 45313351, se sídlem Karla Engliše 519/11, 150 00 Praha 5, která je vydavatelem periodického tisku.

Konečně společnost MAFRA, a.s. je jediným akcionářem společnosti Stanice O, a.s., IČ: 26509911, se sídlem Karla Engliše 519/11, Smíchov, 150 00 Praha 5, která je provozovatelem rozhlasového vysílání.

IV.

Pojem „konečný uživatel výhod“, tak jak jej užívá slovenský zákon č. 297/2008 Z.z., odpovídá v českém právu pojmu „skutečný majitel“, jehož definice je obsažena v § 4 odst. 4 zákona č. 253/2008 Sb., o některých opatřeních proti legalizaci výnosů z trestné činnosti a financování terorismu v platném znění. Oba pojmy vycházejí z termínu „beneficial owner“ používaným ve směrnici AML³, kterou měly členské státy Evropské Unie povinnost transponovat do svého právního řádu. „Beneficial owner“ (skutečný majitel, konečný uživatel výhod) je jak v unijním, tak v českém i ve slovenském právu shodně vymezen jako „osoba či osoby s rozhodujícím vlivem“.

Podle zákona č. 253/2008 Sb. se má za to, že u sdružení majetku bez právní subjektivity, jakými jsou i svěřenské fondy, je za skutečného majitele považován jejich zakladatel či obmyšlený.⁴ V případě svěřenských fondů AB private trust I a AB private trust II je Ing. Andrej Babiš zakladatelem a rovněž obmyšleným, tudíž je na něho potřeba nahlížet jako na skutečného majitele. Zákon č. 253/2008 Sb. v návěští ustanovení § 4 odst. 4 mimo jiné stanoví, že skutečným majitelem je rovněž fyzická osoba, která má fakticky možnost vykonávat přímo

³ Směrnice 2015/849/EU o předcházení využívání finančního systému k praní peněz nebo financování terorismu

⁴ Viz § 4 odst. 4 písm. c) bod 1 a 4 zákona č. 253/2008 Sb. a čl. 3 odst. 6 písm. b) směrnice 2015/849/EU o předcházení využívání finančního systému k praní peněz nebo financování terorismu

nebo nepřímou rozhodující vliv ve svěřenském fondu; z toho plyne, že Ing. Andrej Babiš je osobou s rozhodujícím vlivem.

Vycházíme-li ze skutečnosti, že Ing. Andrej Babiš jako fyzická osoba může ve vztahu ke svěřenským fondům vykonávat alespoň nepřímou rozhodující vliv na správu svěřenských fondů, lze Ing. Andreje Babiše považovat za ovládající osobou ve smyslu § 74 odst. 1 zákona č. 90/2012 Sb., o obchodních korporacích, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „ZOK“), neboť:

- (i) je jediným zakladatelem a zároveň jediným obmyšleným svěřenského fondu AB private trust I i AB private trust II, přičemž z pozice zakladatele jmenoval správce obou svěřenských fondů, což Ing. Andreji Babišovi dává nejvyšší možnou míru kontroly nad oběma fondy, neboť mu náleží dohled nad správou obou svěřenských fondů.⁵ Dle § 1463 odst. 1 zákona č. 89/2012 Sb., občanský zákoník, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „OZ“), dohled nad správou svěřenského fondu vykonává vždy zakladatel a osoba obmyšlená (případně další osoby, určí-li tak statut). Jak poukazuje komentář k občanskému zákoníku: „S ohledem na celou zákonnou koncepci lze soudit, že ustanovení o dohledu mají ve své podstatě kogentní charakter. To znamená, že je statut nemůže vyloučit.“⁶ Tohoto práva proto není možné se ze strany zakladatele a obmyšleného vzdát. V rámci předcházení ztrátám je účelem dohledu mimo jiné i možnost přímo nebo nepřímou usměrňovat správce v jeho činnosti ve smyslu účelu, k němuž fond slouží⁷;
- (ii) svěřenský správce má k Ing. Andreji Babišovi jako k obmyšlenému povinnost loajality,⁸ Ing. Andrej Babiš jako obmyšlený může navíc docílit odvolání svěřenského správce v případě, že porušuje své povinnosti při správě fondu;
- (iii) nemůže být proti své vůli orgány kteréhokoliv ze svěřenských fondů odvolán či jinak zbaven funkce zakladatele nebo beneficentů, zatímco může samostatně či spolu s některými dalšími osobami zainteresovanými v obou svěřenských fondech, zbavit funkce jakéhokoli z členů rady protektorů, a to vzhledem k tomu, že:
 - jako beneficentovi mu přináležejí právo jmenovat a odvolat tzv. rodinného protektora,

⁵ § Viz § 3 odst. 6 písm. b) iii) Směrnice 2015/849/EU o předcházení využívání finančního systému k praní peněz nebo financování terorismu

⁶ Švestka, J.; Dvořák, J.; Fiala, J. a kol. *Občanský zákoník. Komentář. Svazek III.* Praha: Wolters Kluwer, a. s., 2014, s. 1249, k § 1463.

⁷ Švestka, J.; Dvořák, J.; Fiala, J. a kol. *Občanský zákoník. Komentář. Svazek III.* Praha: Wolters Kluwer, a. s., 2014, s. 1248, k § 1463.

⁸ Petrov, J.; Výtisk, M.; Beran, V. a kol. *Občanský zákoník. Komentář. 1. vydání.* Praha: C. H. Beck, 2017, str. 1437, k § 1456.

- prostřednictvím tzv. rodinného protektora může ovlivnit složení rady protektorů tím, že odvolání jakéhokoli ze zbývajících dvou členů rady protektorů není možné bez souhlasu rodinného protektora, jenž je třetím členem obou rad protektorů a jenž je odvolatelný Ing. Andrejem Babišem jako beneficentem obou svěřenských fondů,
- a tím nepřímo ovlivnit i činnost svěřenských správců;
- (iv) může nepřímo uplatnit rozhodující vliv, a to sám nebo prostřednictvím svého vlivu na jednoho či více členů rady protektorů, vůči jednomu nebo oběma svěřenským správcům ohledně toho, jak jménem těchto svěřenských fondů vykonávat akcionářská práva ve skupině AGROFERT, neboť
- oba správci musí chránit zájmy Ing. Andreje Babiše jako jediného beneficenta obou svěřenských fondů, jednat vůči němu jako beneficentovi s povinností loajality a péčí řádného hospodáře,
 - oba správci jsou závislí na skupině AGROFERT, protože ve společnosti AGROFERT, a.s. vykonávají funkci člena statutárního orgánu (člena představenstva, resp. předsedy představenstva),
 - Ing. Andrej Babiš může sám nebo prostřednictvím svého vlivu na jednoho či více členů rady protektorů nepřímo docílit i odvolání obou správců těchto svěřenských fondů, jak je popsáno výše;
- (v) jako zakladatel a beneficent má na základě práva dohledu zákonné právo na to, aby mu svěřenský správce předložil veškeré smlouvy, doklady, účty nebo jakékoli jiné informace související s výkonem funkce správy obou jednotlivých svěřenských fondů (ustanovení § 1465 odst. 2 OZ);
- (vi) může kdykoli způsobit zánik jednoho nebo obou svěřenských fondů a ujmout se zpět přímého výkonu akcionářských práv ve společnosti AGROFERT, a.s., neboť jako jediný obmyšlený se může vzdát práva na plnění ze svěřenského fondu, čímž dojde k zániku jednoho či obou uvedených svěřenských fondů (ustanovení § 1471 OZ).

V.

Kromě skutečností uvedených výše, které dokládají faktické postavení Ing. Andreje Babiše jako ovládající osoby, je možné vycházet taktéž z definice uvedené v zákoně č. 164/2013 Sb., zákon o mezinárodní spolupráci při správě daní. Ten v ustanovení § 13d odst. 2 písm. b) stanoví, že ovládající osobou svěřenského fondu je zakladatel, svěřenský správce, osoba vykonávající dohled nad správou fondu, obmyšlený nebo jiná fyzická osoba mající nejvyšší

faktickou kontrolu nad svěřenským fondem. Vzhledem k tomu, že Ing. Andrej Babiš je jak zakladatelem, tak obmyšleným obou svěřenských fondů, je bez dalšího osobou ovládající.

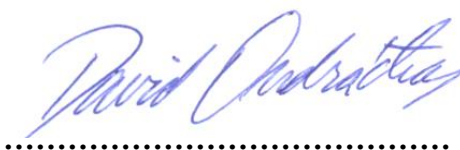
VI.

Z výše uvedeného jednoznačně vyplývá, že Ing. Andrej Babiš je ovládající osobou svěřenských fondů AB private trust I a AB private trust II⁹ a, jelikož tyto svěřenské fondy vlastní 100% podíl ve společnosti AGROFERT, a.s., je prostřednictvím těchto svěřenských fondů ovládající osobou skupiny AGROFERT, jež je jediným společníkem společnosti Londa spol. s r.o. a MAFRA, a.s., a ta pak jediným akcionářem společnosti Stanice O, a.s., v důsledku čehož existuje důvodné podezření, že Ing. Andrej Babiš jako veřejný funkcionář porušuje ustanovení § 4a zákona o střetu zájmů.

Oznamovatelka z uvedeného důvodu žádá, aby správní orgán příslušný k projednání přestupku ve smyslu ustanovení § 23 odst. 1 písm. b) ve spojení s ustanovením § 25 odst. 1 zákona o střetu zájmů zahájil řízení o přestupku.

Ve smyslu § 42 správního řádu Oznamovatelka žádá o vyzoomění o učiněných opatřeních.

V Praze dne 3. srpna 2018



.....
Transparency International – Česká republika, o.p.s.

⁹ Kdy může sám a/nebo společně s ostatními osobami působícími v orgánech svěřenských fondů AB private trust I a AB private trust II vykonávat rozhodující vliv.