



OKRESNÁ PROKURATÚRA KOMÁRNO
Pohraničná 6, 945 28 Komárno 1

Číslo: 2 Pv 551/17/4401-14
EEČ: 2-30-78-2018

Komárno 24.07.2018

U Z N E S E N I E

Trestná vec: obv. XXXXX

Trestný čin: prečin: nezaplatenie dane a poistného podľa § 278 odsek 1
Trestného zákona

Rozhodol: prokurátor Okresnej prokuratúry Komárno

Podľa § 215 odsek 1 písmeno h Trestného poriadku s poukazom na § 86 odsek 1
písmeno e Trestného zákona **zastavujem** trestné stíhanie obvineného:

XXXXX

dátum narodenia: XXXXX
miesto narodenia: XXXXX
rodné priezvisko: XXXXX
trvalé bydlisko: XXXXX XXXXX
väzba: nie

ktorý je trestne stíhaný pre trestný čin:

- prečin: nezaplatenie dane a poistného podľa § 278 odsek 1 Trestného zákona
štádium: dokonaný trestný čin
forma trestnej súčinnosti: jeden páchatel' vo veci

na tom skutkovom základe, že:

ako samostatne zárobkovo činná osoba s miestom podnikania XXXXX XXXXX, IČO:
41 942 973, v rozpore s ustanovením § 141 odsek 1 zákona č. 461/2003 Z.z.
o sociálnom poistení v znení neskorších predpisov nezaplatil

- za mesiac január 2015 sumu 136,57 € ku dňu 9.2.2015,
- za mesiac február 2015 sumu 136,57 € ku dňu 9.3.2015,
- za mesiac marec 2015 sumu 136,57 € ku dňu 8.4.2015,
- za mesiac apríl 2015 sumu 136,57 € ku dňu 11.5.2015,
- za mesiac máj 2015 sumu 136,57 € ku dňu 8.6.2015,
- za mesiac jún 2015 sumu 136,57 € ku dňu 8.7.2015,
- za mesiac júl 2015 sumu 136,57 € ku dňu 02.09.2015,
- za mesiac august 2015 sumu 136,57 € ku dňu 08.09.2015,
- za mesiac september 2015 sumu 136,57 € ku dňu 08.10.2015,
- za mesiac október 2015 sumu 136,57 € ku dňu 09.11.2015,
- za mesiac november 2015 sumu 136,57 € ku dňu 08.12.2015,

- za mesiac december 2015 sumu 136,57 € ku dňu 08.01.2016,
- za mesiac január 2016 sumu 142,20 € ku dňu 08.02.2016,
- za mesiac február 2016 sumu 142,20 € ku dňu 08.03.2016,
- za mesiac marec 2016 sumu 142,20 € ku dňu 08.04.2016,
- za mesiac apríl 2016 sumu 142,20 € ku dňu 09.05.2016,
- za mesiac máj 2016 sumu 142,20 € ku dňu 08.06.2016,
- za mesiac jún 2016 sumu 142,20 € ku dňu 08.07.2016,
- za mesiac júl 2016 sumu 142,20 € ku dňu 08.08.2016,
- za mesiac august 2016 sumu 142,20 € ku dňu 08.09.2016,
- za mesiac september 2016 sumu 142,20 € ku dňu 10.10.2016,
- za mesiac október 2016 sumu 142,20 € ku dňu 08.11.2016,
- za mesiac november 2016 sumu 142,20 € ku dňu 08.12.2016,
určenému príjemcovi Sociálnej poisťovni, pobočke XXXXX, pričom podľa znaleckého posudku XXXXX - znalca z odboru Ekonomia a manažment č. 5/2018 v jednotlivých termínoch, kedy malo byť poistné na sociálne poistenie a príspevok na starobné dôchodkové sporenie zaplatené, disponoval finančnými prostriedkami, z ktorých by vedela plniť túto svoju povinnosť, takto v uvedenom období celkovo nezaplatil spolu 3.802,21 €,

lebo zanikla trestnosť činu.

Odôvodnenie:

Uznesením povereného príslušníka PZ Obvodného oddelenia PZ Bátorové Kosihy (ďalej len policajt) ČVS:ORP-665/BK-KN-2017 zo dňa 25.05.2017 bolo podľa § 206 ods.1 Trestného poriadku vznesené obvinenie XXXXX za prečin nezaplatenia dane a poistného podľa § 278 ods.1 Trestného zákona, ktorého sa mal dopustiť tým, že obvinený ako samostatne zárobkovo činná osoba s miestom podnikania XXXXX č. XXXXX, IČO: XXXXX nezaplatila za mesiac august 2011 sumu 115,65 € ku dňu 08.09.2011, za mesiac september 2011 sumu 115,65 € ku dňu 10.10.2011, za mesiac október 2011 sumu 115,65 € ku dňu 08.11.2011, za mesiac november 2011 sumu 115,65 € ku dňu 08.12.2011, za mesiac január 2013 sumu 147,70 € ku dňu 08.02.2013, za mesiac február 2013 sumu 147,70 € ku dňu 08.03.2013, za mesiac marec 2013 sumu 147,70 € ku dňu 08.04.2013, za mesiac apríl 2013 sumu 147,70 € ku dňu 09.05.2013, za mesiac máj 2013 sumu 147,70 € ku dňu 10.06.2013, za mesiac jún 2013 sumu 147,70 € ku dňu 08.07.2013, za mesiac júl 2013 sumu 130,27 € ku dňu 08.08.2013, za mesiac august 2013 sumu 130,27 € ku dňu 09.09.2013, za mesiac september 2013 sumu 130,27 € ku dňu 08.10.2013, za mesiac október 2013 sumu 130,27 € ku dňu 8.11.2013, za mesiac november 2013 sumu 130,27 € ku dňu 9.12.2013, za mesiac január 2015 sumu 136,57 € ku dňu 9.2.2015, za mesiac február 2015 sumu 136,57 € ku dňu 9.3.2015, za mesiac marec 2015 sumu 136,57 € ku dňu 8.4.2015, za mesiac apríl 2015 sumu 136,57 € ku dňu 11.5.2015, za mesiac máj 2015 sumu 136,57 € ku dňu 8.6.2015, za mesiac jún 2015 sumu 136,57 € ku dňu 8.7.2015, za mesiac júl 2015 sumu 136,57 € ku dňu 02.09.2015, za mesiac august 2015 sumu 136,57 € ku dňu 08.09.2015, za mesiac september 2015 sumu 136,57 € ku dňu 08.10.2015, za mesiac október 2015 sumu 136,57 € ku dňu 09.11.2015, za mesiac november 2015 sumu 136,57 € ku dňu 08.12.2015, za mesiac december 2015 sumu 136,57 € ku dňu 08.01.2016, za mesiac január 2016 sumu 142,20 € ku dňu 08.02.2016, za mesiac február 2016 sumu 142,20 € ku dňu 08.03.2016, za mesiac marec 2016 sumu 142,20 € ku dňu

08.04.2016, za mesiac apríl 2016 sumu 142,20 € ku dňu 09.05.2016, za mesiac máj 2016 sumu 142,20 € ku dňu 08.06.2016, za mesiac jún 2016 sumu 142,20 € ku dňu 08.07.2016, za mesiac júl 2016 sumu 142,20 € ku dňu 08.08.2016, za mesiac august 2016 sumu 142,20 € ku dňu 08.09.2016, za mesiac september 2016 sumu 142,20 € ku dňu 10.10.2016, za mesiac október 2016 sumu 142,20 € ku dňu 08.11.2016, za mesiac november 2016 sumu 142,20 € ku dňu 08.12.2016, pričom tieto platby bola povinná ako samostatne zárobkovo činná osoba zaplatiť na poistnom na sociálne poistenie a na príspevku na starobné dôchodkové sporenie v súlade s § 141 odsek 1 zákona č. 461/2003 Z.z. o sociálnom poistení v znení neskorších predpisov určenému príjemcovi Sociálnej poisťovni, pobočke XXXXX celkom vo výške 5 203,19 €, pričom podľa znaleckého posudku vypracovaného XXXXX č. 5/2018 v jednotlivých termínoch, keď malo byť poistné na sociálne poistenie a príspevok na starobné dôchodkové sporenie zaplatené, XXXXX disponoval finančnými prostriedkami, z ktorých by vedel plniť svoju povinnosť ako samostatne zárobkovo činná osoba a teda by vedel zaplatiť poistné na sociálne poistenie a príspevok na starobné dôchodkové sporenie určenému príjemcovi Sociálnej poisťovni, pobočke XXXXX, ul. Petófiho č. 7 celkom vo výške 5 203,19 €.

Trestné stíhanie bolo v tejto veci začaté za kontinuálne neplatenie povinných platieb Sociálnej poisťovni XXXXX v období od 08.septembra 2011 do 09.októbra 2017.

Prečinu nezaplatenia dane a poistného podľa § 278 ods.1 Trestného zákona sa dopustí ten, kto vo väčšom rozsahu nezaplatí splatnú daň, poistné na sociálne poistenie, verejné zdravotné poistenie alebo príspevok na starobné dôchodkové sporenie.

Jedným z predpokladov vyvedenia trestnej zodpovednosti za tento trestný čin je solventnosť povinného subjektu v čase splatnosti jednotlivých odvodov, teda jeho objektívna spôsobilosť splniť zákonnú povinnosť.

Za týmto účelom bola do konania pribratá znalkyňa z odboru ekonómia a manažment XXXXX, ktorá po odbornej analýze dostupných účtovných podkladov dospela k záveru, že podozrivý bol vzhľadom na majetkovú situáciu schopný zaplatiť odvody Sociálnej poisťovni len za obdobia, ktoré policajti následne špecifikoval vo výroku uznesenia o vznesení obvinenia z 25.05.2018. Takto opísané konanie právne kvalifikoval ako jeden pokračovací prečin nezaplatenia dane a poistného podľa § 278 ods.1 Trestného zákona a spočítajúc výšku neodvedených platieb následok ustálil na sume 5.203,19.-€.

Tento právny záver policajta je nesprávny, nemá oporu v zákone.

Podľa § 122 ods.10 Trestného zákona za pokračovací trestný čin sa považuje, ak páchatel pokračoval v páchaní toho istého trestného činu. Trestnosť všetkých čiastkových útokov sa posudzuje ako jeden trestný čin, ak všetky čiastkové útoky toho istého páchatel'a spája objektívna súvislosť v čase, spôsobe ich páchania a v predmete útoku, ako aj subjektívna súvislosť, najmä jednotiaci zámer páchatel'a spáchať uvedený trestný čin; to neplatí vo vzťahu k čiastkovým útokom spáchaným mimo územia Slovenskej republiky.

Určujúcim kritériom pokračovania v trestnom čine je, že jednotlivé čiastkové útoky, z ktorých každý napĺňa znaky toho istého trestného činu, sú po subjektívnej stránke spojené jedným a tým istým zámerom páchatel'a v tom zmysle, že už od počiatku aspoň v hrubých rysoch zamýšľa aj ďalšie útoky a že po objektívnej stránke sa jednotlivé útoky javia ako postupné realizovanie tohto jedného zámeru. Pokračovanie v trestnom čine vyžaduje aj blízku súvislosť v čase a predmete útoku. Aj keď časovú súvislosť nemožno presne ohraničiť, spravidla pôjde o niekoľko dní

alebo týždňov - a výnimočne aj mesiacov (uznesenie NS SR č. 2 Tz 32/2005).

V konkrétnom prípade podozrivého XXXXX sa tento mal podľa uznesenia o vznesení obvinenia, opierajúceho sa o výsledky dokazovania, dopúšťať protiprávnej činnosti v troch ucelených obdobiach: a) od 08.09.2011 do 08.12.2011 so spôsobením následku 886,20.-€, b) od 08.03.2013 do 09.12.2013 so spôsobením následku 651,35.-€ a napokon c) od 09.02.2015 do 08.12.2016 so spôsobením následku 3.802,21.-€, medzi ktorými sú vyše ročné rozdiely, preto je nutné ich považovať za tri samostatné protiprávne konania.

Materiálne kritérium prečinu nazaplatenia dane a poistného podľa § 278 ods.1 Trestného zákona - väčší rozsah (v zmysle § 125 ods.1 Trestného zákona najmenej 2.660.-€) napĺňa len skutok vyššie označený pod bodom c) tohto odôvodnenia. Vznesenie obvinenia za ostatné dielčie útoky bolo preto nutné hodnotiť ako neopodstatnené a preto som ich zrušil svojim uznesením 2Pv 551/17/4401-12 zo dňa 31.05.2018. Týmto mojim rozhodnutím ostalo uznesenie o vznesení obvinenia za čiastkové skutky spáchané od 09.02.2015 do 08.12.2016 so spôsobením následku 3.802,21.-€ nedotknuté a naďalej platné.

V rámci dokazovania bol vypočítaný obvinený XXXXX, ktorý sa k spáchaniu skutku v plnej miere priznal, svoje konanie oľutoval.

Jeho konanie je preukázané aj výsluchom zástupkyne príjemcu zrazených platieb – XXXXXj, svedkyne XXXXX, ktorá obvinenému viedla účtovníctvo a s vecou súvisiacimi účtovnými dokladmi a inými listinnými dôkazmi.

Zo záverov znaleckého posudku XXXXX z odboru účtovníctva č. 5/2018 vyplynulo, že obvinený ako samostatne zárobkovo činná osoba ku dňom splatnosti, kedy bol povinný zaplatiť povinné platby Sociálnej poisťovni pobočke XXXXX, disponoval takými finančnými prostriedkami, že bol spôsobilý na uhradenie vlastných povinností voči určenému príjemcovi v tých mesiacoch, za ktoré ostalo v platnosti vznesené obvinenie.

Podľa § 86 ods.1 písmeno e/ Trestného zákona v jeho znení účinnom v čase spáchania skutku, zaniká trestnosť trestného činu skrátania dane a poistného podľa § 276, neodvedenia dane a poistného podľa § 277 alebo nezaplatenia dane a poistného podľa § 278, ak splatná daň a jej príslušenstvo alebo poistné boli dodatočne zaplatené najneskôr v nasledujúci deň po dni, keď sa páchatel' po skončení jeho vyšetrovania mohol oboznámiť s jeho výsledkami.

Podľa § 86 ods.2 Trestného zákona trestnosť trestného činu podľa odseku 1 písm. e) nezaniká, ak ide o páchatel'a, ktorý bol za obdobný čin v predchádzajúcich dvadsiatich štyroch mesiacoch postihnutý, alebo ak trestné stíhanie páchatel'a za obdobný čin bolo v predchádzajúcich dvadsiatich štyroch mesiacoch zastavené z dôvodu zániku trestnosti trestného činu podľa odseku 1.

Účinná ľútosť je jedným z dôvodov zániku trestnej zodpovednosti a všeobecne spočíva v tom, že páchatel' trestného činu, ktorý bol už dokonaný, svojou vlastnou aktívnou činnosťou napraví škodlivý následok trestného činu, na ktorý sa účinná ľútosť vzťahuje. Zmyslom účinnej ľútosťi je teda najmä motivovať páchatel'a sľubom beztrestnosti k tomu, aby zamedzil alebo napravil škodlivý následok trestného činu. To sa zvlášť prejavuje v osobitnom ustanovení o účinnej ľútosťi vzťahujúcej sa k trestnému činu nezaplatenia dane a poistného podľa § 278 Trestného zákona, kde zmyslom je primäť páchatel'a tohto trestného činu, aby dodatočne splnil svoju zákonnú povinnosť a zaplatil doposiaľ neuhradené povinné platby. Záujem na dodatočnom odvedení príslušných povinných platieb tu má prednosť pred trestným postihom páchatel'a. Dodatočným splnením tejto povinnosti v zmysle § 86 ods.1 písm.e) Trestného zákona je treba rozumieť

vyrovnanie čiastky, ktorú páchatel' mal zaplatiť ako za seba. Na splnenie podmienok účinnej ľútosti nemusí teda páchatel' uhradiť nezaplatené povinné platby za obdobie predchádzajúce ani za obdobie nasledujúce, prípadne tie, ktoré mal odvieť za zamestnávateľa. Povinnosť splniť sa vzhľadom k výslovnému odkazu len na povinnosť odvieť uvedené povinné platby nevzťahuje ani na sankcie spojené s nesplnením zákonnej povinnosti odvieť poisťné. To však nič nemení na povinnosti takéto sankcie zaplatiť, nakoľko sú vymáhateľné podľa príslušných predpisov.

Obvinený XXXXX po náležitom poučení aj o tejto forme tzv. účinnej ľútosti uhradil do pokladne Sociálnej poisťovne dňa 11.06.2018 sumu 3.665,64.-€ a dňa 13.07.2018 sumu 136,57.-€, teda spolu 3.802,21-€. Toto následne potvrdila aj splnomocnenkyňa Sociálnej poisťovne – pobočka XXXXX. Zákonná lehota na uplatnenie účinnej ľútosti bola zachovaná.

Zároveň nebola zistená zákonná prekážka uvedená v § 86 ods.2 Trestného zákona, ktorá by bránila akceptácii využitia účinnej ľútosti obvineným, tento nebol za obdobný čin v predchádzajúcich dvadsiatich štyroch mesiacoch postihnutý, ani nebolo proti nemu trestné stíhanie za obdobný čin v predchádzajúcich dvadsiatich štyroch mesiacoch zastavené z dôvodu zániku trestnosti trestného činu.

Týmto zákonom predpokladaným spôsobom teda trestnosť jeho protiprávneho konania s poukazom na vyššie citované ustanovenie § 86 ods.1 písm.e) Trestného zákona zanikla.

Podľa § 215 odsek 1 písmeno h) Trestného poriadku prokurátor uznesením zastaví trestné stíhanie, ak zanikla trestnosť činu.

Z týchto dôvodov bolo potrebné rozhodnúť tak, ako je to uvedené vo výrokovej časti tohto uznesenia.

Poučenie:

Proti tomuto uzneseniu je prípustná sťažnosť, ktorú možno podať orgánu, ktorý rozhodnutie vydal, do troch pracovných dní od oznámenia uznesenia. Sťažnosť má odkladný účinok. (§ 185 a nasl. Tr. por.)

JUDr. Tomáš Krakovský
prokurátor