



KRAJSKÁ PROKURATÚRA KOŠICE
Mojmírova 5, 041 62 Košice 1

Číslo: 2 Kv 18/20/8800-76
EEČ: 2-62-2231-2023

Košice 27.10.2023

U Z N E S E N I E

Trestná vec: obv. **XXXXX**

Trestný čin: prečin: neoprávnené podnikanie podľa § 251 odsek 1, odsek 2 písmeno a Trestného zákona

Rozhodol: prokurátor Oddelenia dozoru v trestnom konaní vo veciach organizovaného zločinu a príslušníkov ozbrojených bezpečnostných zborov Krajskej prokuratúry Košice

Podľa § 215 odsek 1 písmeno b Trestného poriadku **zastavujem** trestné stíhanie obvineného:

XXXXX

dátum narodenia: XXXXX

miesto narodenia: XXXXX

rodné priezvisko: XXXXX

trvalé bydlisko: XXXXX

povolanie: referent špecialist 2. operatívneho odd. OKP KR PZ

väzba: nie

ktorý je trestne stíhaný pre trestný čin:

- prečin: neoprávnené podnikanie podľa § 251 odsek 1, odsek 2 písmeno a Trestného zákona s použitím § 138 písm. b) Trestného zákona

štádium: dokonaný trestný čin

forma trestnej súčinnosti: jeden páchatel' vo veci

na tom skutkovom základe, že:

1). v období od 08.01.2018 do 30.04.2020 v Košiciach, prevažne z pošty XXXXX, rozpore s § 10 ods. 1 a § 45 ods. 1 zákona 455/1991 Zb. o živnostenskom podnikaní (ďalej len živnostenský zákon) bez živnostenského oprávnenia s cieľom získať trvalý zdroj príjmov sústavne prevádzkoval voľnú živnosť podľa § 25 ods. 1 živnostenského zákona. a to obchodnú živnosť podľa § 33 písm. a) živnostenského zákona spočívajúcu v kúpe tovaru za účelom jeho predaja konečnému spotrebiteľovi (maloobchod) a to tak, že doposiaľ nezisteným spôsobom si zaobstaral prevažne nové športové potreby, ktoré následne ponúkal prostredníctvom internetovej služby www.bazos.sk, s telefonickým kontaktom XXXXX, pričom tento tovar kupujúcim v 174 prípadoch aj predal a z tohto predaja prijal od kupujúcich

a) na bankový účet XXXXX vedený v XXXXX

- formou platby z bankového účtu Slovenskej pošty a.s. a to:

15.01.2018 od XXXXX, XXXXX v sume 23,50,- €,
18.01.2018 od XXXXX, XXXXX, v sume 7,- €,
30.01.2018 od XXXXX, XXXXX XXXXX, v sume 23,50- €,
30.01.2018 od XXXXX, XXXXX, v sume 14,- €
05.02.2018 od XXXXX, XXXXX v sume 60,- €,
08.02.2018 od XXXXX, v sume 42,- €,
16.02.2018 od XXXXX, XXXXX, v sume 23,50- €,
20.02.2018 od XXXXX, XXXXX, v sume 56,- €,
21.02.2018 od XXXXX, XXXXX v sume 32,50- €,
26.02.2018 od XXXXX, XXXXX, v sume 10,- €,
27.02.2018 od XXXXX, XXXXX 9, XXXXX, v sume 23,50- €,
05.03.2018 od XXXXX XXXXX v sume 20,- €,
05.03.2018 od XXXXX, XXXXX, v sume 25,- €,
15.03.2018 od XXXXX XXXXX v sume 38,50- €,
20.03.2018 od XXXXX, XXXXX, v sume 65,- €,
03.04.2018 od XXXXX, XXXXX, v sume 23,50- €,
10.04.2018 od XXXXX, XXXXX, v sume 23,50- €,
03.05.2018 od XXXXX, v sume 23,50- €,
10.05.2018 od XXXXX, XXXXX, v sume 12,50- €,
28.05.2018 od XXXXX, XXXXX, v sume 100,- €,
28.05.2018 od XXXXX, XXXXX v sume 23,- €,
22.06.2019 od XXXXX, v sume 23,- €,
26.06.2018 od XXXXX, XXXXX, v sume 23,- €,
28.06.2018 od XXXXX, XXXXX, v sume 23,50- €,
02.07.2018 od XXXXX, XXXXX, v sume 23,- €,
25.07.2018 od XXXXX, XXXXX, v sume 23,- €,
30.07.2018 od XXXXX, XXXXX, v sume 10,- €,
09.08.2018 od XXXXX, XXXXX, v sume 23,50- €,
21.08.2018 od XXXXX, XXXXX v sume 23,50- €,
21.08.2018 od XXXXX, XXXXX, v sume 23,50- €,
14.09.2018 od XXXXX, XXXXX XXXXX XXXXX, v sume 9,- €,
12.09.2018 od XXXXX, XXXXX, v sume 100,- €,
20.09.2018 od XXXXX, XXXXX, v sume 10,- €,
19.09.2018 od XXXXX, XXXXX, v sume 28,50- €,
09.10.2018 od XXXXX, XXXXX v sume 23,50- €,
10.10.2018 od XXXXX, XXXXX, v sume 48,50- €,
16.10.2018 od XXXXX, XXXXX, v sume 65,- €,
22.10.2018 od XXXXX, XXXXX, v sume 32,50- €,
05.11.2018 od XXXXX XXXXX, v sume 43,- €,
08.11.2018 od XXXXX, v sume 23,50- €,

15.11.2018 od XXXXX, XXXXX, v sume 61,- €,
19.11.2018 od XXXXX, XXXXX, v sume 71,- €,
28.11.2018 od XXXXX, XXXXX, v sume 61,- €,
06.12.2018 od XXXXX, XXXXX, v sume 23,50- €,
13.12.2018 od XXXXX, XXXXX v sume 23,50- €,
18.12.2018 od XXXXX, XXXXX, v sume 30,50- €,
19.12.2018 od XXXXX XXXXX v sume 71,- €,
28.12.2018 od XXXXX, XXXXX, v sume 106,- €,
04.01.2019 od XXXXX, XXXXX v sume 106,- €,
07.01.2019 od XXXXX, XXXXX v sume 143, €,
09.01.2019 od XXXXX, XXXXX v sume 23,50- €,
16.01.2019 od XXXXX, XXXXX, v sume 76,- €,
16.01.2019 od XXXXX v sume 28,50- €,
14.01.2019 od XXXXX, XXXXX, v sume 23,50- €,
29.01.2019 od XXXXX, XXXXX, v sume 51,50- €,
04.02.2019 od XXXXX, XXXXX v sume 18,50- €,
07.02.2019 od XXXXX, XXXXX v sume 23,50- €,
12.02.2019 od XXXXX, XXXXX v sume 144,10- €,
13.02.2019 od XXXXX, XXXXX v sume 116,- €,
13.02.2019 od XXXXX, XXXXX v sume 23,50- €,
20.02.2019 od XXXXX, XXXXX v sume 81,- €,
01.03.2019 od XXXXX, XXXXX v sume 61,- €,
05.03.2019 od XXXXX, XXXXX, v sume 61,- €,
08.03.2019 od XXXXX, XXXXX v sume 41,- €,
18.03.2019 od XXXXX, XXXXX, v sume 105,- €,
18.03.2019 od XXXXX, XXXXX v sume 41,- €,
27.03.2019 od XXXXX, XXXXX v sume 41,- €,
28.03.2019 od XXXXX, XXXXX, v sume 23,50- €,
16.05.2019 od XXXXX, XXXXX XXXXX, v sume 86,- €,
21.05.2019 od XXXXX, XXXXXj, v sume 23,50- €,
28.05.2019 od XXXXX, XXXXX v sume 86,- €,
18.06.2019 od XXXXX, XXXXX v sume 102,50- €,
01.07.2019 od XXXXX, XXXXX v sume 23,50- €,
19.08.2019 od XXXXX v sume 100,- €,
19.08.2019 od XXXXX v sume 23,50- €,
26.08.2019 od XXXXX, v sume 116,- €,
23.08.2019 od XXXXX, XXXXX, v sume 206,- €,
04.09.2019 od XXXXX, v sume 54,- €,
18.09.2019 od XXXXX v sume 43,50- €,
23.09.2019 od XXXXX, v sume 81,- €,
25.09.2019 od XXXXX v sume 45,- €,
09.10.2019 od XXXXX, v sume 165,- €,
09.10.2019 od XXXXX, XXXXX, v sume 150,- €,
14.10.2019 od XXXXX, XXXXX, v sume 150,- €,

14.10.2019 od XXXXX, v sume 206,- €,
15.10.2019 od XXXXX, v sume 55,- €,
07.11.2019 od XXXXX, v sume 113,- €,
08.11.2019 od XXXXX XXXXX, v sume 83,- €,
12.11.2019 od XXXXX, XXXXX v sume 100,- €,
12.11.2019 od XXXXX, XXXXX, v sume 75,- €,
12.11.2019 od XXXXX, XXXXX v sume 76,- €
27.11.2019 od XXXXX, XXXXX, v sume 106,- €,
27.11.2019 od XXXXX, XXXXX v sume 81,- €,
04.12.2019 od XXXXX, XXXXX, v sume 68,50- €,
05.12.2019 od XXXXX, XXXXX, v sume 116,- €,
05.12.2019 od XXXXX, XXXXX v sume 126,- €,
06.12.2019 od XXXXX, XXXXX v sume 80,- €,
09.12.2019 od XXXXX, XXXXX v sume 76,- €,
16.12.2019 od XXXXX, XXXXX, v sume 116,- €,
17.12.2019 od XXXXX, XXXXX, v sume 116,- €,
20.12.2019 od XXXXX, v sume 81,- €,
27.12.2019 od XXXXX v sume 101,- €,
17.01.2020 od XXXXX, XXXXX v sume 27,- €,
17.01.2020 od XXXXX, XXXXX v sume 106,- €,
20.01.2020 od XXXXX, XXXXX v sume 25,- €,
24.01.2020 od XXXXX, XXXXX v sume 150,- €,
27.01.2020 od XXXXX, XXXXX v sume 106,- €,
28.01.2020 od XXXXX, XXXXX v sume 113,- €,
29.01.2020 od XXXXX, XXXXX v sume 85,- €,
29.01.2020 od XXXXX, XXXXX v sume 113,- €,
03.02.2020 od XXXXX, XXXXX, v sume 285,- €,
03.02.2020 od XXXXX, XXXXX v sume 94,- €,
10.02.2020 od XXXXX, v sume 105,- €,
11.02.2020 od XXXXX, XXXXX v sume 106,- €,
11.02.2020 od XXXXX, XXXXX, v sume 36,- €,
20.02.2020 od XXXXX, v sume 126,- €,
18.02.2020 od XXXXX v sume 500,- €,
24.02.2020 od XXXXX, v sume 100,- €,
24.02.2020 od XXXXX, v sume 85,- €,
26.02.2020 od XXXXX, v sume 106,- €,
02.03.2020 od XXXXX, XXXXX, v sume 115,- €,
03.03.2020 od XXXXX v sume 54,- €,
05.03.2020 od XXXXX, v sume 86,- €,
06.03.2020 od XXXXX, XXXXX, XXXXX, v sume 90,- €,
09.03.2020 od XXXXX, v sume 50,- €,
26.03.2020 od XXXXX, XXXXX, v sume 25,- €,
24.03.2020 od XXXXX, XXXXX v sume 126,- €,
07.04.2020 od XXXXX v sume 27,5,- €,

15.04.2020 od XXXXX, XXXXX v sume 366,- €,

- formou bezhotovostných vkladov od fyzických osôb a to:

12.01.2018 z účtu č. XXXXX, XXXXX, v sume 50,- €,
29.01.2018 z účtu č. XXXXX, XXXXX, v sume 33,- €,
19.02.2018 z účtu č. XXXXX, XXXXX, v sume 18,50- €,
21.02.2018 z účtu č. XXXXX, XXXXX, v sume 11,- €,
08.03.2018 z účtu č. XXXXX, XXXXX, v sume 11,- €,
09.03.2018 z účtu č. XXXXX, XXXXX, v sume 11,- €,
13.06.2018 z účtu č. XXXXX, XXXXX, v sume 11,- €,
04.07.2018 z účtu č. XXXXX, XXXXX, v sume 11,- €,
26.08.2019 z účtu č. XXXXX XXXXX, v sume 110,- €,
05.09.2019 z účtu č. XXXXX, XXXXX, v sume 135,- €,
16.09.2019 z účtu č. XXXXX XXXXX, v sume 110,- €,
04.10.2019 z účtu č. XXXXX, v sume 101,50- €,
14.10.2019 z účtu č. XXXXX XXXXX, v sume 75,- €,
19.10.2018 z účtu č. XXXXX XXXXX, v sume 210,40- €,
05.11.2018 z účtu č. XXXXX XXXXX, v sume 95,- €,
15.11.2018 z účtu č. XXXXX XXXXX, v sume 75,- €,
16.11.2018 z účtu č. XXXXX, XXXXX, v sume 55,- €,
21.11.2018 z účtu č. XXXXX v sume 65,- €,
10.12.2019 z účtu č. XXXXX XXXXX, v sume 155,- €,
19.12.2019 z účtu č. XXXXX v sume 25,- €,
19.12.2019 z účtu č. XXXXX XXXXX, v sume 50,- €,
09.04.2020 z účtu č. XXXXX XXXXX, v sume 110,- €,
09.04.2020 z účtu č. XXXXX, v sume 200,- €,
23.04.2020 z účtu č. XXXXX, v sume 75,- €,

b) na bankový účet XXXXX vedený v XXXXX

- formou bezhotovostných vkladov od fyzických osôb a to:

18.09.2018 z účtu č. XXXXX XXXXX, v sume 165,- €,
27.12.2018 z účtu č. XXXXX XXXXX, v sume 42,- €,
14.01.2019 z účtu č. XXXXX XXXXX, v sume 100,- €,
26.02.2019 z účtu č. XXXXX, XXXXX, v sume 120,- €,
14.10.2019 z účtu č. XXXXX, XXXXX, v sume 85,- €,
15.11.2019 z účtu č. XXXXX XXXXX, v sume 90,- €,
07.12.2019 z účtu neuvedeného, XXXXX v sume 92,80.- €,
09.12.2019 z účtu č. XXXXX XXXXX, v sume 145,- €,
20.12.2019 z účtu č. XXXXX XXXXX, v sume 105,- €,
30.12.2019 z účtu č. XXXXX XXXXX, v sume 130,- €,
30.12.2019 z účtu č. XXXXX XXXXX, v sume 140,- €,
03.01.2020 z účtu č. XXXXX XXXXX, v sume 12,- €,
03.01.2020 z účtu č. XXXXX XXXXX, v sume 115,- €,
08.01.2020 z účtu č. XXXXX XXXXX, v sume 10,- €,
13.01.2020 z účtu č. XXXXX XXXXX, v sume 85,- €,
27.01.2020 z účtu č. XXXXX XXXXX, v sume 45,- €,
19.03.2020 z účtu č. XXXXX XXXXX, v sume 45,- €,

- formou priamych neidentifikovateľných platieb prostredníctvom XXXXX, a to:

20.04.2020 v sume 135,- €, 27.04.2020 v sume 131,66- €, 28.04.2020 v sume 37,30- €, 30.04.2020 v sume 126,66- €,

čím takto neoprávnene vykonával podnikanie podľa § 2 ods. 1 Obchodného zákonníka v rozsahu 13.128,42- €,

2). v období od 01.05.2020 do 11.09.2020 v Košiciach, prevažne z pošty XXXXX, v rozpore s § 10 ods. 1 a § 45 ods. 1 zákona 455/1991 Zb. o živnostenskom podnikaní (ďalej len „živnostenský zákon“) bez živnostenského oprávnenia s cieľom získať trvalý zdroj príjmov sústavne prevádzkoval voľnú živnosť podľa § 25 ods. 1 živnostenského zákona, a to obchodnú živnosť podľa § 33 písm. a) živnostenského zákona spočívajúcu v kúpe tovaru za účelom jeho predaja konečnému spotrebiteľovi (maloobchod), a to tak, že doposiaľ nezisteným spôsobom si zaobstaral prevažne nové športové potreby, ktoré následne ponúkal prostredníctvom internetovej služby www.bazos.sk, s telefonickým kontaktom XXXXX, pričom tento tovar kupujúcim v 46 prípadoch aj predal a z tohto predaja prijal od kupujúcich

a) na bankový účet XXXXX vedený v XXXXX

- formou bezhotovostných vkladov od fyzických osôb a to:

18.06.2020 z účtu č. XXXXX XXXXX, sumu 80,- €,
22.06.2020 z účtu č. XXXXX XXXXX, sumu 75,- €,
07.07.2020 z účtu č. XXXXX XXXXX, sumu 110,- €,
13.07.2020 z účtu č. XXXXX XXXXX sumu 200,- €,
31.07.2020 z účtu č. XXXXX XXXXX, sumu 20,- €,
04.08.2020 z účtu č. XXXXX XXXXX, sumu 100,- €,
19.08.2020 z účtu č. XXXXX XXXXX, sumu 10,- €,

b) na bankový účet XXXXX vedený v XXXXX

- formou bezhotovostných vkladov od fyzických osôb a to:

02.06.2020 z účtu č. XXXXX, sumu 315,- €,

- formou priamych neidentifikovateľných platieb prostredníctvom XXXXX, a to:

04.05.2020 sumu 113,33- €, 05.05.2020 sumu 20,30- €, 05.05.2020 sumu 226,66- €, 06.05.2020 sumu 39,33- €, 06.05.2020 sumu 88,33- €, 11.05.2020 sumu 185,55- €, 13.05.2020 sumu 147,66- €, 15.05.2020 sumu 119,66- €, 18.05.2020 sumu 113,50- €, 19.05.2020 sumu 136,- €, 20.05.2020 sumu 105,- €, 22.05.2020 sumu 111,- €, 28.05.2020 sumu 116,70- €, 04.06.2020 sumu 210,- €, 04.06.2020 sumu 138,- €, 11.09.2020 sumu 150,- €, 23.06.2020 sumu 120,- €, 29.06.2020 sumu 73,50- €, 29.06.2020 sumu 72,50- €, 30.06.2020 sumu 71,50- €, 01.07.2020 sumu 130,- €, 06.07.2020 sumu 106,50- €, 09.07.2020 sumu 136,50- €, 10.07.2020 sumu 126,66- €, 14.07.2020 sumu 98,50- €, 15.07.2020 sumu 125,- €, 16.07.2020 sumu 86,50- €, 30.07.2020 sumu 140,70- €, 03.08.2020 sumu 113,50- €, 05.08.2020 sumu 79,- €, 11.08.2020 sumu 135,70- €, 12.08.2020 sumu 66,- €, 21.08.2020 sumu 106,70- €, 02.09.2020 sumu 48,50- €, 04.09.2020 sumu 20,33- €, 09.09.2020 sumu 81,- €, 09.09.2020 sumu 121,- €, 11.09.2020 sumu 70,- €.

čím takto neoprávnene vykonával podnikanie podľa § 2 ods. 1 Obchodného zákonníka v rozsahu 5.060,61- €,

čím takto súhrnne v období od 08.01.2018 do 11.09.2020 neoprávnene vykonával podnikanie podľa § 2 ods. 1 Obchodného zákonníka v celkovom rozsahu 18.189,03,- €,

lebo tento skutok nie je trestným činom a nie je dôvod na postúpenie veci.

Odôvodnenie:

Uznesením vyšetrovateľa Úradu inšpekčnej služby, útvaru ochrannej služby a prevencie, odboru ochrany a prevencie, oddelenia Východ XXXXX sp. zn. XXXXX bolo dňa 11.04.2022 bolo vznesené obvinenie XXXXX pre prečin neoprávneného podnikania podľa § 251 ods. 1, ods. 2 písm. a) Trestného zákona s použitím § 138 písm. b) Trestného zákona na tom skutkovom základe ako je popísaný vo výrokovvej časti tohto uznesenia.

Vykonaným dokazovaním bolo preukázané, že ku spáchaniu skutku došlo, že tento skutok formálne napĺňa všetky pojmové znaky skutkovej podstaty predmetného trestného činu a že ho mal spáchať obvinený.

Podľa § 251 ods. 1 Trestného zákona sa prečinu neoprávneného podnikania dopustí ten kto neoprávnene podniká v malom rozsahu.

Podnikáním v zmysle § 2 ods. 1 Obchodného zákonníka sa rozumie sústavná činnosť vykonávaná podnikateľom vo vlastnom mene a na vlastnú zodpovednosť za účelom dosiahnutia zisku.

Činnosť spočívajúca v kúpe tovaru za účelom jeho predaja konečnému spotrebiteľovi (maloobchod) je prevádzkovaním voľnej živnosti podľa § 25 ods. 1 živnostenského zákona a súčasne ide o obchodnú živnosť podľa § 33 písm. a) živnostenského zákona. Súčasne na prevádzkovanie takejto živnosti je potrebné živnostenské oprávnenie podľa § 10 ods. 1, § 45 ods. 1 živnostenského zákona.

Podnikáním je taká činnosť, ktorá kumulatívne spĺňa všetky zákonom vymenované znaky, a to:

- samostatnosť,
- sústavnosť,
- uskutočňovanie vo vlastnom mene,
- na vlastnú zodpovednosť,
- za účelom dosiahnutia zisku.

Samostatnosť je potrebné chápať tak, že osoba (podnikateľ) vykonáva činnosť sám, sám rozhoduje, nie je nikomu podriadený, neplní nikoho pokyny. Sústavnosť nemožno vykladať reštriktívne, nemusí ísť o nepretržitú činnosť, dôležité je, aby jeho úmyslom bolo vykonávať túto činnosť opakovane. Vo vlastnom mene znamená, že nekoná v mene nikoho iného. Na vlastnú zodpovednosť vykonáva činnosť vtedy, keď za jeho činnosť nezodpovedá nikto iný. Činnosť je vykonávaná za účelom dosiahnutia zisku vtedy, keď hlavným účelom tejto činnosti je dosiahnutie zisku (majetkového prospechu). Z hľadiska podnikateľskej činnosti nie je rozhodujúce, či

zisk bol skutočne dosiahnutý. Konečný výsledok činnosti nie je rozhodujúci, ale cieľ činnosti.

Podľa dôvodovej správy k § 251 Trestného zákona za neoprávnené podnikanie, ktoré je podľa tohto ustanovenia trestné, treba považovať neoprávnené poskytovanie služieb alebo výkon inej zárobkovej činnosti v rozpore so živnostenským zákonom alebo inými právnymi predpismi, ktoré ustanovujú podmienky na ich prevádzkovanie, ale aj nad rámec oprávnenia. Na naplnenie znaku rozsahu sa vyžaduje, aby išlo o sústavnú činnosť vykonávanú po živnostensky s cieľom získať trvalý zdroj príjmov.

Mám za to, že z vykonaného dokazovania vyplýva, že príjem, ktorý bol v období od 08.01.2018 do 11.09.2020 identifikovaný na bankovom účte obvineného bol príjmom z predaja vecí, z neoprávnene vykonávanej podnikateľskej činnosti. Rozsah príjmu vo forme príjmu z dobierky a vo forme bezhotovostných vkladov na účty bol objektivizovaný odborným vyjadrením v celkovej výške 18.189,03,- € (220 prípadov).

Vykonaným vyšetrovaním bol zabezpečený zoznam inzerátov na stránke bazos.sk, v ktorých ako kontakt predávajúceho bol uvedený telefonický kontakt patriaci obvinenému. Z obsahu týchto inzerátov vyplýva, že obvinený prostredníctvom tejto internetovej stránky v rozhodnom období ponúkal na predaj okrem iných vecí prevažne čisto nové, nepoužívané športové potreby rôzneho druhu, v rôznych veľkostiach (najmä hokejky a inú hokejovú výstroj). Táto skutočnosť vyplýva aj z analýzy uvedených inzerátov.

Súčasne z operatívneho vyťaženia niektorých identifikovaných kupujúcich (XXXXX, XXXXX, XXXXX, XXXXX, XXXXX, XXXXX, XXXXX, XXXXX, XXXXX, XXXXX, XXXXX, XXXXX XXXXX XXXXX) z časti formou vysvetlenia podľa § 203 ods. 1 písm. a) Trestného poriadku po začatí trestného stíhania vyplýva, že od obvineného kúpili výlučne nové športové potreby, ktoré boli ešte zabalené.

Taktiež samotný príjem len z dobierky, ktorá logicky predpokladá dodanie určitého tovaru, bol vo výške 9.367,60,- € (129 prípadov) čo niekoľkonásobne prevyšuje zákonom určený rozsah pri uvedenom trestnom čine (malý rozsah 266,- €).

Dokazovaním, v štádiu po vznesení obvinenia, sa nepodarilo preukázať z čoho pochádzal príjem obvineného pri priamych neidentifikovateľných platbách prostredníctvom XXXXX na oba bankové účty obvineného. Z uvedeného dôvodu tento príjem v celkovej výške 4.581,23,- € (42 prípadov) nebol započítaný do celkového rozsahu trestnej činnosti obvineného.

Taktiež bolo zistené, preverení obrany obvineného, že niektoré z bezhotovostných platieb na bankové účty obvineného neboli príjmom z predaja vecí, ale išlo o finančné operácie nesúvisiace s touto činnosťou, a to napríklad platba za prenájom ľadovej plochy, vyrovnanie pri spoločnom internetovom nákupe viacerých osôb, platba za garáž, vrátenie kúpnej ceny pri reklamácii vysávača a iné. Tieto finančné operácie v celkovej výške 938,50,- € (15 prípadov) z predmetného dôvodu neboli zahrnuté do výpočtu rozsahu činnosti obvineného, a to:

- za prenájom ľadovej plochy - 21.02.2018 – 11,- €, 08.03.2018 – 11,- €, 09.03.2018 – 11,- €, 13.06.2018 – 11,- €, 04.07.2018 – 11,- €, 18.09.2018 – 165,- €, 14.01.2019 – 100,- €, 26.02.2019 – 120,- €, 15.11.2019 – 90,- €, 03.01.2020 – 12,- € a 08.01.2020 – 10,- €,
- vyrovnanie pri spoločnom internetovom nákupe - 19.10.2018 – 210,40,- €,
- platba za garáž - 12.01.2018 – 50,- €,
- príspevok na dar synovi - 19.12.2019 – 25,- €,
- vrátenie kúpnej ceny pri reklamácií tovaru – 04.10.2019 - 101,50,- €.

Vyššie uvedeným spôsobom, bol následok trestnej činnosti obvineného vo forme jej rozsahu upravený na výšku 12.669,30,- € (163 prípadov).

Vykonaným vyšetrovaním bolo zistené, že obvinený bez živnostenského oprávnenia vykonával neoprávnené podnikanie spočívajúce v sústavnom nákupe a predaji nového ako aj použitého športového tovaru za účelom dosiahnutia zisku. Sústavnosť a rozsah tejto činnosti rezultuje z početnosti realizovaných platieb za predaj (163 prípadov), z výšky príjmu z tejto činnosti (12.669,30,-€) a taktiež z doby vykonávania tejto činnosti, viac ako 32 mesiacov (od 08.01.2018 do 11.09.2020).

Podľa § 251 ods. 2 písm. a) Trestného zákona s použitím § 138 písm. b) Trestného zákona (závažnejší spôsob konania – po dlhší čas) sa páchatel potrestá **odňatím slobody na šesť mesiacov až tri roky**.

Podľa § 10 ods. 1 písm. b) Trestného zákona prečin je úmyselný trestný čin, za ktorý tento zákon v osobitnej časti ustanovuje **trest odňatia slobody s hornou hranicou trestnej sadzby neprevyšujúcou päť rokov**.

Podľa § 10 ods. 2 nejde o prečin, ak vzhľadom **na spôsob vykonania činu a jeho následky, okolnosti, za ktorých bol čin spáchaný, mieru zavinenia a pohnútku páchatel'a je jeho závažnosť nepatrná**.

Ide o výnimku z formálneho chápania kategórie trestných činov, možnosť uplatnenia tzv. „materiálneho korektívu“. Pri tomto poňatí materiálny korektív znamená, že prečin má len formálne znaky skutkovej podstaty trestného činu, avšak na korekciu **prílišnej tvrdosti** tohto prístupu môžu byť v konkrétnom prípade použité určité materiálne kritériá, ktoré keď sú už zvážené a zistí sa nízka závažnosť prečinu, spôsobujú, že konkrétny čin nie je prečinom. Tento stupeň závažnosti nemožno konkrétne vyjadriť a je len na zvážení orgánu činného v trestnom konaní ako tieto taxatívne vymedzené okolnosti vymedzujúce závažnosť prečinu bude posudzovať.

Práve v tomto zmysle som po skončení vyšetrovania a vyhodnotení zabezpečenej dôkaznej situácie dôsledne preskúmal **závažnosť predmetného konania** obvineného vo vzťahu k objektívnej a subjektívnej stránke skutkovej podstaty, pretože práve tieto dávajú možnosť rozlíšiť stupeň závažnosti činu, ktorý inak vykazuje všetky znaky prečinu.

Z vykonaného dokazovania rezultuje záver, že **závažnosť konania obvineného je nepatrná**.

Táto skutočnosť vyplýva **zo spôsobu vykonania činu a okolností spáchania činu**. V trestnom konaní bolo zistené, že obvinený vykonával činnosť, ktorú je potrebné posúdiť ako podnikanie, ktorá spočívala v opakovanom, sústavnom predaji tovarov najmä prostredníctvom občianskej inzercie. Pri hodnotení spôsobu a okolností spáchania týchto skutkov je však potrebné poukázať na to, že obvinený tieto tovary kupoval nielen za účelom ich následného predaja, ale taktiež aj pre svoju osobnú potrebu, pre potrebu svojho syna, a že predával nielen veci nové – nepoužívané, ale aj veci opotrebované používaním, pričom túto činnosť realizoval nielen vo svoj prospech, ale v niektorých prípadoch ako kamarátsku výpomoc iným osobám. Tovarom boli športové potreby, ktoré súviseli s jeho voľnočasovou aktivitou, a to hraním hokeja a užívaním motorky. Významnou pre hodnotenie závažnosti konania obvineného je aj skutočnosť, že obvinený ako amatérsky hráč hokeja a ako otec syna hrajúceho hokej bol súčasťou športovej komunity, v ktorej bol predaj už použitej a opotrebovanej športovej výstroje bežný. Bolo preukázané, že takáto činnosť mu generovala popri legálnom príjme z činnosti policajta aj príjem, ktorý však po spriemerovaní mesačne nepresiahol sumu 400,- €. Nakoľko dokazovaním nebol preukázaný spôsob nákupu uvedeného tovaru, najmä jeho nákupná cena, nebolo možné objektivizovať výšku zisku alebo straty z uvedenej činnosti obvineného. Dokazovaním bol zistený rozsah takejto činnosti obvineného vo výške 12.669,30,- €, ktorý bol realizovaný 163 predajmi (priemerne predaj 5 vecí za mesiac).

Podľa výpisu z ústrednej evidencie priestupkov obvinený nebol v minulosti za priestupok postihnutý. Z odpisu z registra trestov vyplýva, že obvinený doposiaľ nebol súdne trestaný. Správa z mesta trvalého pobytu je pozitívna, podľa vyjadrenia starostu obce XXXXX voči obvinenému doposiaľ nevedeli žiadne konanie a neevídujú sťažnosť na porušovanie občianskeho spoluzitia. Obvinený sa aktívne zúčastňuje spoločenského života obce a patrí medzi najaktívnejších dobrovoľníkov pri akciách na ochranu životného prostredia a stavieb detských a športových ihrísk.

Mám za to, že **pohnútkou** pri páchaní uvedených skutkov bolo nielen zabezpečenie prospechu sebe, ale v niektorých prípadoch aj pomoc s predajom nových a použitých vecí iným osobám bez nároku na odmenu.

Na základe vyššie uvedeného, preto zastávam názor, že **vyvodenie prípadnej trestnej zodpovednosti by v tomto prípade presahovalo rámec trestného konania**.

Na doplnenie uvádzam, že obvinený bol v rozhodnom období príslušníkom policajného zboru, ktorému zákonná úprava zakazovala mať iný príjem (z inej platenej funkcie, podnikateľskej činnosti, inej zárobkovej činnosti) ako zo služobného pomeru, a preto predmetný skutok, by mohol byť kvalifikovaný ako disciplinárne previnenie podľa § 52 zákona č. 73/1998 Z.z. o štátnej službe príslušníkov Policajného zboru, Slovenskej informačnej služby, Zboru väzenskej a justičnej stráže Slovenskej republiky a Železničnej polície, avšak pretože obvinený už v súčasnosti nie je príslušníkom policajného zboru (od 30.06.2023), nie je možné uvedenú vec postúpiť na prejednanie disciplinárneho previnenia podľa § 214 ods. 1 Trestného poriadku.

Podľa § 2 ods. 10 Trestného poriadku orgány činné v trestnom konaní postupujú tak, aby bol zistený skutkový stav veci, o ktorom nie sú dôvodné pochybnosti, a to v rozsahu nevyhnutnom na rozhodnutie.

Podľa § 2 ods. 12 Trestného poriadku orgány činné v trestnom konaní a súd hodnotia dôkazy získané zákonným spôsobom podľa svojho vnútorného presvedčenia založeného na starostlivom uvážení všetkých okolností prípadu jednotlivo i v ich súhrne nezávisle od toho, či ich obstaral súd, orgány činné v trestnom konaní alebo niektorá zo strán.

Podľa § 215 ods. 1 písm. b) Trestného poriadku prokurátor trestné stíhanie zastaví ak skutok nie je trestným činom a nie je dôvod na postúpenie veci.

Podľa môjho názoru nad rámec uvedeného sa javí vhodným poukázať na skutočnosť, že takýto spôsob „podnikania“ spočívajúci v opakovanom a sústavnom predaji tovaru cez občianske inzertné portály, presahujúci občiansku inzerciu, bol a je v reáliách Slovenskej republiky absolútne bežný. Až v súčasnosti je badateľná snaha štátu prostredníctvom plánovaných legislatívnych zmien, zadefinovaním oznamovacej povinnosti správcom inzertných portálov, účinnejšie odhaľovať a postihovať páchatel'ov takejto špecifickej latentnej formy trestnej činnosti.

S poukázaním na uvedené skutočnosti bolo potrebné rozhodnúť tak, ako je to uvedené vo výrokovej časti tohto rozhodnutia.

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. Trestného poriadku)

JUDr. Branislav Reday
prokurátor