



OKRESNÁ PROKURATÚRA LIPTOVSKÝ MIKULÁŠ
Tomášikova 5, 031 80 Liptovský Mikuláš 1

Číslo: 2 Pv 318/18/5505-29
EEČ: 2-39-553-2019

Liptovský Mikuláš 19.09.2019

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 Liptovský Mikuláš

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

XXXXX

dátum narodenia: XXXXX

miesto narodenia: XXXXX

trvalé bydlisko: XXXXX XXXXX, Česko

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 podnikajúca pod obchodným menom
XXXXX, XXXXX, okres Liptovský Mikuláš, IČO:
XXXXX1, v lehote upravenej v § 19 ods. 15 zákona č. 580/2004 Z. z. o zdravotnom
poistení a o zmene a doplnení zákona č. 95/2002 Z. z. o poisťovníctve a o zmene a
doplnení niektorých zákonov nezaplatil poisťovni Dôvera zdravotná poisťovňa, a. s.,
Einsteinova č. 25, Bratislava, IČO: 35 942 436

- rozdiel ročného zúčtovania poistného za rok 2014 vo výške 595,96 €
so splatnosťou 04. 07. 2015,

rozdiel ročného zúčtovania poistného za rok 2016 vo výške 20,85 €
so splatnosťou 12. 09. 2017,

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

Odôvodnenie:

Poverený príslušník Obvodného oddelenia PZ Liptovský Mikuláš v konaní vedenom pod sp. zn. ORP-XXXXX-LM-2018 viedol proti obvinenému XXXXX skrátené vyšetrovanie pre pokračovací prečin nezaplatenia dane a poistného podľa § 278 ods. 1 Trestného zákona, pre skutok ktorého sa mal menovaný dopustiť tým, že:

ako samostatne zárobkovo činná osoba podnikajúca pod obchodným menom XXXXX, XXXXX, okres Liptovský Mikuláš, IČO: XXXXX,

v lehote upravenej v § 143 zák. č. 461/2003 Z. z. o sociálnom poistení nezaplatil Sociálnej poisťovni, ul. 29. augusta č. 8, 813 63 Bratislava 1, pobočka Liptovský Mikuláš, Štúrova č. 34, IČO: 30 807 484 poistné na sociálne poistenie v zmysle § 128 označeného zákona v súhrnnej výške 5.445,18 €, hoci v deň splatnosti poistného disponoval dostatkom peňažných prostriedkov na úhradu poistného, konkrétne za mesiace:

- marec 2015 v sume 173,25 €
- apríl 2015 v sume 173,25 €
- máj 2015 v sume 173,25 €
- august 2015 v sume 245,33 €
- september 2015 v sume 274,23 €
- október 2015 v sume 274,23 €
- november 2015 v sume 274,23 €
- december 2015 v sume 274,23 €
- január 2016 v sume 274,23 €
- február 2016 v sume 274,23 €
- marec 2016 v sume 274,23 €
- apríl 2016 v sume 274,23 €
- máj 2016 v sume 274,23 €
- jún 2016 v sume 274,23 €
- január 2017 v sume 99,55 €
- február 2017 v sume 146,35 €
- marec 2017 v sume 146,35 €
- apríl 2017 v sume 146,35 €
- máj 2017 v sume 146,35 €
- jún 2017 v sume 146,35 €
- august 2017 v sume 10 €
- september 2017 v sume 193,48 €
- november 2017 v sume 177,35 €
- december 2017 v sume 241,89 €
- január 2018 v sume 241,89 €
- február 2018 v sume 241,89 €,

v lehote upravenej v § 17 ods. 2 zákona č. 580/2004 Z. z. o zdravotnom poistení a o zmene a doplnení zákona č. 95/2002 Z. z. o poisťovníctve a o zmene a doplnení niektorých zákonov nezaplatil poisťovni Dôvera zdravotná poisťovňa, a. s., Einsteinova č. 25, Bratislava, IČO: 35 942 436 poistné na verejné zdravotné poistenie v súhrnnej výške 1.935,40 €, hoci v deň splatnosti poistného disponoval dostatkom peňažných prostriedkov na úhradu poistného, konkrétne za mesiace:

- jún 2015 v sume 52,26 €

- júl 2015 v sume 11,16 €
- september 2015 v sume 80,54 €
- október 2015 v sume 80,54 €
- november 2015 v sume 80,54 €
- december 2015 v sume 80,54 €
- január 2016 v sume 114,14 €
- február 2016 v sume 114,14 €
- apríl 2016 v sume 88,28 €
- máj 2016 v sume 114,14 €
- október 2016 v sume 5,64 €
- november 2016 v sume 94,14 €
- december 2016 v sume 84,14 €
- január 2017 v sume 41,81 €
- február 2017 v sume 41,81 €
- marec 2017 v sume 41,81 €
- apríl 2017 v sume 61,81 €
- máj 2017 v sume 41,81 €
- jún 2017 v sume 21,81 €
- júl 2017 v sume 41,81 €
- august 2017 v sume 41,81 €
- september 2017 v sume 31,81 €
- október 2017 v sume 41,81 €
- november 2017 v sume 61,81 €
- december 2017 v sume 61,81 €
- január 2018 v sume 95,87 €
- február 2018 v sume 115,87 €
- marec 2018 v sume 95,87 €
- apríl 2018 v sume 95,87 €

a zároveň v lehote upravenej v § 19 ods. 15 zákona č. 580/2004 Z. z. o zdravotnom poistení a o zmene a doplnení zákona č. 95/2002 Z. z. o poisťovníctve a o zmene a doplnení niektorých zákonov nezaplatil poisťovni Dôvera zdravotná poisťovňa, a. s., Einsteinova č. 25, Bratislava, IČO: 35 942 436 rozdiel ročného zúčtovania poistného za rok 2014 vo výške 595,96 € a rozdiel ročného zúčtovania poistného za rok 2016 vo výške 20,85 €.

Po skončení skráteného vyšetrovania predložil vyšetrovateľ spis s návrhom na podanie obžaloby. Preskúmaním zabezpečených dôkazov a po ich vyhodnotení posudzujúc ich v súhrne a jednotlivo som dospel k záveru, že čiastkové útoky pokračovacieho prečinu nezaplatenia dane a poistného podľa § 278 ods. 1 Trestného zákona, ktoré sú uvedené vo výrokovej časti tohto uznesenia, nemožno zahrnúť pod skutkovú podstatu označeného prečinu ako jeho dielčie útoky. Hoci policajť do návrhu na podanie obžaloby tieto útoky týkajúce sa ročného zúčtovania nezahrnul, vzhľadom na fakt, že tieto boli súčasťou skutku kladenému obvinenému za vinu (v rámci uznesenia o vznesení obvinenia), je aj o týchto skutkoch potrebné rozhodnúť, a to samostatným uznesením.

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

dôchodkové sporenie, potrestá sa odňatím slobody až na tri roky.

Podľa § 19 ods. 3 zák. č. 580/2004 Z. z. zdravotná poisťovňa v ročnom zúčtovaní poistného vykoná výpočet sumy poistného z vymeriavacieho základu podľa § 13 za všetkých platiteľov poistného okrem štátu a výpočet sumy preplatku na poistnom (ďalej len "preplatok") a nedoplatku v členení podľa jednotlivých platiteľov poistného okrem štátu. Jednotlivé sumy poistného sa zaokrúhľujú na najbližší eurocent nadol. Na vykonanie ročného zúčtovania poistného použije zdravotná poisťovňa údaje vykázané alebo určené podľa § 20, oznámené podľa § 22 až 24 alebo oznámené podľa § 29b.

Podľa § 13 ods. 2 zák. č. 580/2004 Z. z. vymeriavací základ samostatne zárobkovo činnnej osoby je vo výške podielu základu dane z príjmov fyzických osôb zo zárobkovej činnosti podľa § 10b ods. 1 písm. b) dosiahnutého v rozhodujúcom období, ktorý nie je znížený o zaplatené poistné na povinné verejné zdravotné poistenie, poistné na povinné nemocenské poistenie, poistné na povinné dôchodkové poistenie a povinné príspevky na starobné dôchodkové sporenie, ktoré sa platia spolu s poistným na povinné dôchodkové poistenie, poistné do rezervného fondu solidarity povinne dôchodkovo poistenej samostatne zárobkovo činnnej osoby, a koeficientu 1,486.

Podľa § 19 ods. 9 zák. č. 580/2004 Z. z. o zdravotnom poistení a o zmene a doplnení zákona č. 95/2002 Z. z. o poisťovníctve a o zmene a doplnení niektorých zákonov, ak je výsledkom ročného zúčtovania poistného nedoplatok, zdravotná poisťovňa vydá výkaz nedoplatkov a zašle ho v lehote podľa odseku 2 platiteľom poistného, ktorými sú zamestnávateľ, zamestnanec, ktorému sa doručuje výsledok ročného zúčtovania, samostatne zárobkovo činná osoba alebo platiteľ poistného podľa § 11 ods. 2. Výkaz nedoplatkov podľa prvej vety obsahuje okrem údajov uvedených v § 17a ods. 2 písm. a), b), d), e) a g) až j) aj údaj o lehote na odvedenie nedoplatku z ročného zúčtovania poistného podľa odseku 15 a údaje uvedené v odseku 8 druhej vete okrem údajov o výške preplatku a poučenia o možnosti podať nesúhlasné stanovisko podľa odseku 12; ustanovenia § 17a ods. 3 až 11 platia rovnako.

Podľa § 19 ods. 15 zák. č. 580/2004 Z. z. platiteľ poistného je povinný príslušnej zdravotnej poisťovni odviesť nedoplatok najneskôr do 45 dní odo dňa nadobudnutia právoplatnosti výkazu nedoplatkov podľa odseku 9; ak ide o zamestnanca, vykoná túto povinnosť za neho zamestnávateľ, ak je poistenec stále jeho zamestnancom.

Ako z vyššie uvedenej zákonnej úpravy vyplýva, nedoplatok kvantifikovaný v ročnom zúčtovaní poistného sa povinnou osobou - platiteľom poistného (v danom prípade osobou samostatne zárobkovo činnou) neplatí, ale odvádza. Úprava § 19 ods. 15 zák. č. 580/2004 Z. z. zásadným spôsobom (negatívne) ovplyvňuje možnosť subsumovať nesplnenie povinnosti platiteľa poistného odviesť nedoplatok poistného vyplývajúci z ročného zúčtovania poistného pod skutkovú podstatu prečinu nezaplatenia dane a poistného podľa § 278 ods. 1 Trestného zákona, ktorá predpokladá nesplnenie povinnosti platiteľa poistného poistné zaplatiť. Z okolností prípadu neboli zistené ani také skutočnosti, ktoré by umožňovali kvalifikovať takéto porušenie povinnosti povinnej osoby (neodvedenie nedoplatku poistného z ročného zúčtovania poistného) ako podozrenie zo spáchania trestného činu neodvedenia dane a poistného podľa § 277 ods. 1 Trestného zákona. Podľa tohto ustanovenia kto v malom rozsahu zadrží a neodvedie určenému príjemcovi splatnú daň, poistné na

sociálne poistenie, verejné zdravotné poistenie alebo príspevkov na starobné dôchodkové sporenie, ktoré zrazí alebo vyberie podľa zákona, v úmysle zadovážiť sebe alebo inému neoprávnený prospech, potrestá sa odňatím slobody na jeden až päť rokov. V danom prípade (pri zvažovaní možnosti použitia kvalifikácie podľa § 277 ods. 1 Trestného zákona) zákonodarca vyžaduje kumulácia podmienok trestnoprávnej zodpovednosti – zadržať a neodviesť poistné, ktoré znaky skutkovej podstaty v danom prípade, v konaní obvineného - živnostníka, absentujú.

K pojmom zraziť a vybrať, ktoré predpokladá § 277 ods. 1 Trestného zákona, odkazujem príkladmo na zákonné ustanovenia, ktoré sú pri kvalifikácii podľa § 277 ods. 1 Trestného zákona použiteľné - ust. § 2 písm. v), § 35 hlavne ods. 1, 3, § 38 ods. 4, 7, § 40 ods. 1, 3 písm. c), 5, 6, § 43 zák. č. 595/2003 Z. z. o dani z príjmov. V ustanovení § 2 písm. v) označeného zákona je definovaný platiteľ dane, ktorým je fyzická osoba alebo *právnická osoba, ktorá je povinná zraziť alebo vybrať daň alebo preddavok na daň od daňovníka, a ktorá je povinná daň alebo preddavok na daň vybrané od daňovníka alebo zrazené daňovníkovi odvádzať správcovi dane a majetkovo za ne zodpovedá*. V ďalšom ustanovení - § 38 ods. 7 tohto zákona zákonodarca upravil spôsob zrážky kvantifikovaného daňového nedoplatku a podmienky jeho odvodu správcovi dane - daňový nedoplatok vyplývajúci z ročného zúčtovania presahujúci sumu 5 eur *zráža zamestnávateľ, ktorý je platiteľom dane, zamestnancovi zo zdaniteľnej mzdy najneskôr do konca zdaňovacieho obdobia*, v ktorom sa vykonalo ročné zúčtovanie. *Zamestnávateľ, ktorý je platiteľom dane, odvedie zrazený daňový nedoplatok alebo zrazenú časť daňového nedoplatku správcovi dane v najbližšom termíne na odvod preddavkov na daň*. Daňový nedoplatok vyplývajúci z ročného zúčtovania zamestnávateľ zníži o sumu daňového bonusu a daňového bonusu na zaplatené úroky a zohľadní daňový nedoplatok aj v sume 5 eur alebo nižšej ako 5 eur. Ak zamestnanec uplatní postup podľa § 50, zamestnávateľ, ktorý je platiteľom dane, zamestnancovi v prípade, ak nebol daňový nedoplatok zaplatený v správnej výške znížením sumy daňového bonusu a daňového bonusu na zaplatené úroky, zrazí aj daňový nedoplatok v sume 5 eur alebo nižšej ako 5 eur najneskôr do 30. apríla po skončení zdaňovacieho obdobia, za ktoré sa vykonalo ročné zúčtovanie. Bez potreby citovať aj zvyšné ustanovenia tohto zákona, na ktoré som poukázal, je zrejmé, že v danej trestnej veci nedošlo k zrazeniu či vybratiu nedoplatku poistného, ktorý nedoplatok vyplýva z ročného zúčtovania poistného. Zákonná úprava vzťahujúca sa na problematiku zdravotného poistenia, konkrétne zákon č. 580/2004 Z. z. nerieši (expresis verbis) spôsob zrazenia či vybratia nedoplatku poistného spôsobom obsiahnutým v zákone o dani z príjmov, preto pre účely trestného konania je znenie zákona č. 580/2004 Z. z. o zdravotnom poistení a o zmene a doplnení zákona č. 95/2002 Z. z. o poisťovníctve a o zmene a doplnení niektorých zákonov podstatné.

Vzhľadom a vyššie uvedené bolo potrebné rozhodnúť spôsobom opísaným vo výrokovej časti tohto uznesenia. Toto rozhodnutie prokurátora o zastavení trestného stíhania však nemá vplyv na ostatnú časť skutku obvineného, a to s odkazom na § 9 ods. 2 Trestného poriadku. V zmysle tohto ustanovenia ak sa týka dôvod uvedený v odseku 1 len niektorého z čiastkových útokov pokračovacieho trestného činu, nebráni to, aby sa vo zvyšnej časti takého činu viedlo trestné stíhanie. Dôvodom, na ktorý odkazuje ustanovenie § 9 ods. 2 Trestného poriadku, je špecifikovaný v § 9 ods. 1 písm. e) Trestného poriadku. Prekážkou pokračovania v trestnom stíhaní v zmysle tohto ustanovenia (s povinnosťou zastaviť trestné stíhanie) je - ak ide o osobu, proti ktorej sa skoršie stíhanie pre ten istý

skutok skončilo právoplatným rozsudkom súdu alebo bolo právoplatne zastavené, podmiennečne zastavené a obvinený sa osvedčil alebo sa skončilo schválením zmieru a zastavením trestného stíhania, ak rozhodnutie nebolo v predpísanom konaní zrušené. Takúto prekážku v danom prípade nie je možné deklarovať.

Pre úplnosť dodávam, že v ostatnej časti skutku, pre ktoré je vedené trestné stíhanie, bude rozhodnuté v súlade s platným Trestným poriadkom - postupom podľa § 234 Trestného poriadku (podanie obžaloby na súd, resp. postupom podľa § 232 Trestného poriadku - uzatvorenie dohody o vine a treste), po právoplatnosti 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. Jozef Gondžur
prokurátor