**Dôvodová správa**

# A. Všeobecná časť

Návrh zákona, ktorým sa mení a dopĺňa zákon č. 300/2005 Z. z. Trestný zákon v znení neskorších predpisov (ďalej len „návrh zákona“) predkladajú poslanci Národnej rady Slovenskej republiky Tomáš Lehotský, Michal Luciak, Lukáš Kyselica, Vladimíra Marcinková a Marián Viskupič.

Cieľom predkladaného návrhu zákona je odstrániť aplikačné problémy pri postihovaní machinácií pri verejnom obstarávaním a verejnej dražbe a zefektívniť postihovanie zneužívania pravidiel verejného obstarávania a nekalých praktík vo verejnom obstarávaní, čím sa v konečnom dôsledku docieli lepšia ochrana verejných prostriedkov.

V súčasnosti najväčší aplikačný problém pri machináciách pri verejnom obstarávaní a verejnej dražbe spôsobuje znak „škody“ uvedený v kvalifikovanej skutkovej podstate § 266, ktorý je nejednotne definovaný judikatúrou, a ktorý je nutné odhadovať zložitými znaleckými posudkami, ktoré sú obzvlášť pri veľkých investičných projektoch finančne a časovo náročné. Zámerom predkladateľa je tak zníženie doterajšej náročnosti preukazovania trestnej činnosti týkajúcej sa machinácií pri verejnom obstarávaní a verejnej dražbe, ktorá neakceptovateľne komplikuje trestnoprávne postihovanie tejto závažnej trestnej činnosti.

Aplikačné problémy spôsobuje aj nesystémovosť § 266 ods. 2 písm. d), ktorý je svojou podstatou korupčným trestným činom a *lex specialis* k všeobecným trestným činom korupcie, avšak nie je zaradený medzi trestné činy korupcie, čo spôsobuje nemožnosť využitia niektorých procesných postupov pri preukazovaní a stíhaní korupčného správania pri verejnom obstarávaní a verejných dražbách.

Takisto v súčasnosti chýba trestnoprávny postih v prípadoch, keď subjekt zadáva zákazky, koncesie a súťaže návrhov, ktoré sú vyňaté z pôsobnosti zákona č. 343/2015 Z. z. o verejnom obstarávaní a o zmene a doplnení niektorých zákonov (ďalej iba „zákon o verejnom obstarávaní“) a takýmto postupom vznikne škoda na verejných prostriedkoch.

Predkladateľ navrhujev súvislosti s vyššie uvedeným účelom v ním navrhovanom znení zákona upustiť od problematického dokazovania škody pri machináciách pri verejnom obstarávaní a verejnej dražbe a naviazať jednotne celý trestný čin na preukazovanie rozsahu. Rozsah trestného činu machinácií pri verejnom obstarávaní predkladateľ navrhuje zadefinovať ako zmluvnú cenu kontrahovanú v rámci zmluvného vzťahu, ktorý je výsledkom verejného obstarávania. Alternatívne, ak by nebolo možné z rôznych dôvodov vychádzať zo zmluvnej ceny, rozsahom trestného činu by bola predpokladaná hodnota zákazky, koncesie alebo súťaže návrhov a pri verejnej dražbe hodnota predmetu dražby. Ak by nebolo možné určiť rozsah ani podľa postupu uvedeného v predchádzajúcej vete, je eventuálne možné určiť predpokladanú hodnotu na základe odborného vyjadrenia alebo znaleckého posudku. Návrhom zákona sa tak v súlade so zásadou hospodárnosti trestného konania odstráni zložité a nákladné znalecké dokazovanie škody pri trestnom čine machinácií pri verejnom obstarávaní a verejnej dražbe.

Z trestného činu machinácií pri verejnom obstarávaní a verejnej dražbe sa navrhuje z kvalifikovanej skutkovej podstaty vypustiť konanie spočívajúce v žiadaní, príjmami alebo v daní si sľúbiť majetkový alebo iný prospech pri verejnom obstarávaní a verejnej dražbe, ktoré bolo nesystematické a spôsobovalo v praxi problémy. Vypustením uvedeného konania z kvalifikovanej skutkovej podstaty § 266 bude takéto konanie postihnuteľné podľa všeobecných korupčných trestných činov, čím sa zabezpečí efektívnejšie preukazovanie a postihovanie korupcie pri verejnom obstarávaní a verejnej dražbe.

Návrhom zákona sa ďalej navrhuje v novom § 266a zaviesť novú skutkovú podstatu machinácií pri verejnom obstarávaní a verejnej dražbe, ktorá pokrýva zadávanie takých zákaziek, koncesií a súťaží návrhov, ktoré sú vyňaté z pôsobnosti zákona o verejnom obstarávaní a pri ktorých vznikla škoda na verejných prostriedkoch. V poslednom rade sa návrhom zákona zosúladia niektoré pojmy používané Trestným zákonom v predmetných ustanoveniach s pojmami používanými zákonom o verejnom obstarávaní.

Návrh zákona je v súlade s Ústavou Slovenskej republiky, ústavnými zákonmi a ostatnými všeobecne záväznými právnymi predpismi Slovenskej republiky, medzinárodnými zmluvami a inými medzinárodnými dokumentmi, ktorými je Slovenská republika viazaná, v súlade s právom Európskej únie a v súlade s nálezmi Ústavného súdu Slovenskej republiky.

Predkladaný návrh zákona zakladá pozitívne vplyvy na rozpočet verejnej správy (štátny rozpočet). Návrh zákona nemá vplyv na podnikateľské prostredie, na životné prostredie, na manželstvo, rodičovstvo a rodinu, na informatizáciu spoločnosti a ani sociálne vplyvy.

**B. Osobitná časť**

**K Čl. I**

K bodu 1

Navrhovanou právnou úpravou sa v nadväznosti na úpravu skutkovej podstaty trestného činu machinácie pri verejnom obstarávaní a verejnej dražbe explicitne vymedzuje rozsah činu, ktorým sa primárne rozumie zmluvná cena kontrahovaná v rámci zmluvného vzťahu, ktorý je výsledkom verejného obstarávania. Navrhovaná úprava zároveň stanovuje pravidlo alternatívneho stanovenia rozsahu, ak by nebolo možné z rôznych dôvodov vychádzať zo zmluvnej ceny. V takom prípade navrhnutá úprava stanovuje ako rozsah činu predpokladanú hodnotu zákazky, koncesie alebo súťaže návrhov a pri verejnej dražbe hodnotu predmetu verejnej dražby. Navrhovaná úprava pritom v tejto súvislosti počíta aj s eventualitou, že predpokladaná hodnota vo verejnom obstarávaní alebo hodnota predmetu verejnej dražby nemusí byť stanovená, alebo sa výrazne odchyľuje od reálnej cenovej hladiny. V takomto prípade sa navrhuje určiť predpokladanú hodnotu na základe odborného vyjadrenia alebo znaleckého posudku.

K bodu 2

Navrhovanou právnou úpravou dochádza k revízii legislatívnej úpravy skutkovej podstaty trestného činu machinácií pri verejnom obstarávaní a verejnej dražbe uvedenom v § 266.

V súlade s navrhovaným § 124 ods. 4 sa v celej skutkovej podstate machinácií pri verejnom obstarávaní a verejnej dražbe uvedenej v § 266 jednotne stanovuje kvalifikačný moment, ktorým je rozsah trestného činu.

V dôsledku nového nastavenia rozsahu trestného činu machinácií pri verejnom obstarávaní a verejnej dražbe sa potencionálne rozširuje množina konaní, ktoré by bolo možné kvalifikovať ako trestný čin machinácie pri verejnom obstarávaní a verejnej dražbe, keďže kvalifikačným momentom už nie je škoda spôsobená iným súťažiteľom ale hodnota celej zákazky alebo predmetu dražby. Tento fakt sa kompenzuje stanovením kvalifikačného znaku spáchania predmetného trestného činu vo väčšom rozsahu v základnej skutkovej podstate. Takáto úprava je aj v súlade so zásadou subsidiarity trestného práva ako prostriedku *ultima ratio*. Pod pojem súťažiteľ na účely procesu verejného obstarávania je potrebné subsumovať subjekty, ktoré v procese verejného obstarávania vystupujú na strane „ponuky“, ako subjekty pôsobiace na trhu. Zákon o verejnom obstarávaní tieto subjekty definuje v § 2 ods. 5 písm. a) ako hospodárske subjekty. Zákon o verejnom obstarávaní hospodárske subjekty následne definuje v závislosti od štádia procesu verejného obstarávania, typu postupu verejného obstarávania, ale taktiež v závislosti od postavenia hospodárskeho subjektu (záujemca, uchádzač, účastník, koncesionár, subdodávateľ, osoba poskytujúca finančné zdroje/kapacity na účely preukázania splnenia podmienok účasti.)

V kvalifikovanej skutkovej podstate v odseku 2 sa písmeno c) dopĺňa o zainteresovanú osobu vo verejnom obstarávaní; k tomu pozri § 23 ods. 3 zákona o verejnom obstarávaní. V nadväznosti na ostatnú novelizáciu zákona o verejnom obstarávaní (zákon č. 395/2021 Z. z.) je potrebné pod zainteresovanú osobu subsumovať aj odborného garanta na verejné obstarávanie a taktiež tzv. registrovanú osobu. Súčasne sa vypúšťa písmeno d), ktoré bolo svojou podstatou korupčným trestným činom a *lex specialis* k všeobecným trestným činom korupcie, avšak nezaradeným medzi trestné činy korupcie a navyše ani nespadal pod pôsobnosť Špecializovaného trestného súdu. Súčasná právna úprava je nesystematická, čo v praxi spôsobuje problémy pri preukazovaní takejto činnosti (napríklad nemožnosť použiť agenta podľa § 117 Trestného poriadku). Ak páchateľ žiada, prijme alebo si dá sľúbiť majetkový alebo iný prospech v súvislosti s verejným obstarávaním, také konanie tak bude po novom možné kvalifikovať podľa skutkových podstát všeobecných korupčných trestných činov.

K bodu 3

V novom § 266a sa zavádza skutková podstata machinácií pri verejnom obstarávaní a verejnej dražbe, ktorá pokrýva zadávanie takých zákaziek, koncesií a súťaží návrhov, ktoré sú vyňaté z pôsobnosti zákona o verejnom obstarávaní. Cieľom tejto úpravy je postihnúť predovšetkým nehospodárne vynakladanie verejných prostriedkov. Z objektívnej stránky je pre jej naplnenie potrebné spôsobiť väčšiu škodu verejnému obstarávateľovi alebo obstarávateľovi alebo inej osobe, ktorá má povinnosť postupovať podľa všeobecne záväzného právneho predpisu o verejnom obstarávaní a to s cieľom zadovážiť sebe alebo inému prospech. Pojmy verejný obstarávateľ, obstarávateľ a iná osoba, ktorá má povinnosť postupovať podľa všeobecne záväzného právneho predpisu o verejnom obstarávaní sú v súlade s terminológiou zákona o verejnom obstarávaní.

**K Čl. II**

Vzhľadom na dĺžku legislatívneho procesu sa navrhuje účinnosť návrhu zákona od 1. mája 2022.