|  |  |  |
| --- | --- | --- |
|  | **Finanční analytický úřad** | |
| 🖂: pošt. přihrádka 675, Jindřišská 14, 111 21 Praha 1, dat. schránka: egi8zyh  🕿: +420 257 044 501; fax: +420 257 044 502 | | |
|  | | Č. j.: FAU-138503/2023/031  Právní stav ke dni: 25. 7. 2023 |

# **Dopad zákona o ochraně oznamovatelů (zákon č. 171/2023 Sb.) na povinné osoby podle AML zákona**

## **Úvod**

Povinným osobám podle zákona č. 253/2008 Sb., o některých opatřeních proti legalizaci výnosů z trestné činnosti a financování terorismu (dále jen „AML zákon“) vzniká **povinnost zavést vnitřní oznamovací systém**, avšak při jeho zřizování nepostupují podle zákona č. 171/2023 Sb., o ochraně oznamovatelů (dále jen „ZoOO“) [[1]](#footnote-1), který je účinný od 1. srpna 2023, nýbrž tuto povinnost jim **ukládá** **§ 21 odst. 6 písm. b) AML zákona**, podle které se vnitřní oznamovací systém zřizuje v rámci systému vnitřních zásad.

Úprava ZoOO je obecná (AML zákon je speciální) a na povinné osoby a jejich vnitřní oznamovací systémy se vztáhne, avšak s níže uvedenými odchylkami, plynoucími z § 21 odst. 6 písm. b) AML zákona. Odchylky AML zákona od ZoOO:

* Vnitřní oznamovací systém povinné osoby **nemůže být veden třetí osobou**. Vylučuje se tak možnost daná § 8 odst. 2 ZoOO.
* Vnitřní oznamovací systém povinné osoby **nemůže být sdílen.** Povinná osoba může tento systém sdílet pouze s vázaným zástupcem podle § 2 odst. 4 AML zákona. Vylučuje se tak možnost daná § 8 odst. 3 ZoOO. Ačkoliv to není explicitně uvedeno, vnitřní oznamovací systém může být sdílen v rámci skupiny ve smyslu § 21 odst. 7 AML zákona.[[2]](#footnote-2)
* Vnitřní oznamovací systém povinné osoby **musí umožnit podat oznámení** zaměstnancem a fyzickou osobou, která je pro povinnou osobu činná jinak než v základním pracovněprávním vztahu, **anonymně** (pro účely AML zákona se proto oznámením rozumí i anonymní oznámení).

## **Shrnutí vybraných aspektů úpravy ZoOO dopadající na povinné osoby podle AML zákona**

Pokud jde o povinné osoby podle AML zákona, použije se vůči nim ZoOO subsidiárně. Níže uvádíme shrnutí vybraných aspektů, které se podle této obecné právní úpravy uplatní.

* V § 2 ZoOO je vymezeno **oznámení**, čili podnět, jehož příjem a zpracování je účelem vnitřního oznamovacího systému.
* V § 4 odst. 1 ZoOO jsou vymezena **odvetná opatření**. V § 4 odst. 2 jsou vymezeny osoby, jež odvetnému opatření nesmějí být vystaveny.
* V § 9 odst. 1 ZoOO je stanovena povinnost určit příslušnou osobu nebo příslušné osoby k výkonu činnosti podle § 11 ZoOO. Podle tohoto ustanovení **příslušná osoba[[3]](#footnote-3)**
  + přijímá a posuzuje důvodnost oznámení podaného prostřednictvím vnitřního oznamovacího systému,
  + navrhuje povinné osobě opatření k nápravě nebo předejití protiprávnímu stavu v návaznosti na podané oznámení, ledaže by tímto postupem mohlo dojít k prozrazení totožnosti oznamovatele nebo osoby podle § 4 odst. 2 písm. a) až h)[[4]](#footnote-4),
  + plní pokyny povinné osoby, ledaže ohrožují nebo maří výkon její činnosti podle ZoOO,
  + postupuje při výkonu své činnosti podle ZoOO nestranně,
  + zachovává mlčenlivost o skutečnostech, o kterých se dozvěděla při výkonu své činnosti podle ZoOO, a to i po ukončení výkonu této činnosti, pokud ZoOO nestanoví jinak[[5]](#footnote-5).
* V § 9 odst. 2 písm. a) a § 12 odst. 1 ZoOO se stanoví **možné způsoby podání oznámení prostřednictvím vnitřního oznamovacího systému**:
  + písemně (v listinné podobě či elektronicky),
  + ústně[[6]](#footnote-6),
  + osobně v přiměřené lhůtě nepřesahující 14 dnů[[7]](#footnote-7), požádá-li o to oznamovatel.
* V § 9 odst. 2 písm. b) ZoOO se stanoví povinnost **uveřejnit způsobem umožňujícím dálkový přístup informaci**:
  + o způsobech oznamování prostřednictvím vnitřního oznamovacího systému a prostřednictvím vnějšího oznamovacího systému[[8]](#footnote-8),
  + označení příslušné osoby, její telefonní číslo a adresu elektronické pošty nebo jinou adresu pro doručování,
  + zda povinná osoba vylučuje přijímání oznámení od osoby, která pro ni nevykonává práci nebo jinou obdobnou činnost podle § 2 odst. 3 písm. a), b), h) nebo i) ZoOO,
* V § 12 ZoOO se stanoví **postup příslušné osoby po podání oznámení vnitřním oznamovacím systémem:** 
  + Podle § 12 odst. 1 ZoOO příslušná osoba **o přijetí oznámení vyrozumí oznamovatele** do 7 dnů, ledaže
    - oznamovatel výslovně požádal příslušnou osobu, aby ho o přijetí oznámení nevyrozumívala, nebo
    - je zřejmé, že vyrozuměním o přijetí oznámení by došlo k prozrazení totožnosti oznamovatele jiné osobě.
  + Podle § 12 odst. 3 ZoOO příslušná osoba **posoudí důvodnost oznámení** a písemně vyrozumí oznamovatele o výsledcích posouzení do 30 dnů ode dne přijetí oznámení. V případech skutkově nebo právně složitých lze tuto lhůtu prodloužit až o 30 dnů, nejvýše však dvakrát. O prodloužení lhůty a důvodech pro její prodloužení příslušná osoba oznamovatele písemně vyrozumí před jejím uplynutím.
  + Podle § 12 odst. 4 ZoOO zjistí-li příslušná osoba při posuzování důvodnosti oznámení, že **nejde o oznámení podle ZoOO**, bez zbytečného odkladu o tom písemně vyrozumí oznamovatele.
  + Podle § 12 odst. 5 ZoOO **je-li oznámení vyhodnoceno jako důvodné**, příslušná osoba povinné osobě navrhne opatření k předejití nebo nápravě protiprávního stavu. Je-li oznámení podáno u příslušné osoby povinné osoby, pro kterou oznamovatel nevykonává práci nebo jinou obdobnou činnost, navrhuje příslušná osoba nápravná opatření osobě, pro kterou oznamovatel vykonává práci nebo jinou obdobnou činnost, nevylučuje-li to povaha věci. Nepřijme-li povinná osoba opatření navržené příslušnou osobou, přijme k předejití nebo nápravě protiprávního stavu jiné vhodné opatření; to neplatí, jde-li o opatření navržené jiné osobě než povinné osobě, která tuto příslušnou osobu určila. O přijatém opatření povinná osoba neprodleně vyrozumí příslušnou osobu, která o něm bez zbytečného odkladu písemně vyrozumí oznamovatele.
  + Podle § 12 odst. 6 ZoOO **není-li oznámení vyhodnoceno jako důvodné**, příslušná osoba bez zbytečného odkladu písemně vyrozumí oznamovatele o tom, že na základě skutečností uvedených v oznámení a z okolností, které jí jsou známy, neshledala podezření ze spáchání protiprávního jednání, nebo shledala, že oznámení se zakládá na nepravdivých informacích, a poučí oznamovatele o právu podat oznámení u orgánu veřejné moci.
* **Povinnost mlčenlivosti o oznamovateli** je stanovena v § 20 ZoOO:
  + Podle § 20 odst. 1 ZoOO příslušná osoba **neposkytne informace, které by mohly zmařit nebo ohrozit účel podávání oznámení**. Tuto povinnost má i třetí osoba, která získá přístup k oznámením nebo do evidence údajů o přijatých oznámeních v rozporu s § 21 odst. 3.
  + Podle § 20 odst. 2 ZoOO informace o totožnosti oznamovatele a osoby podle § 4 odst. 2 písm. a) až h) je možné **poskytnout jen s jejich písemným souhlasem**, ledaže je příslušná osoba povinna tyto informace poskytnout příslušným orgánům veřejné moci podle jiných právních předpisů.
  + Podle § 20 odst. 3 ZoOO poskytuje-li příslušná osoba informaci o totožnosti oznamovatele orgánu veřejné moci podle § 20 odst. 2, je povinna **o tom předem oznamovatele vyrozumět** společně s důvody, pro které je povinna informaci o totožnosti poskytnout, a umožnit oznamovateli, aby se k poskytnutí informace vyjádřil.
* V § 21 ZoOO jsou obsažena **pravidla pro uchovávání údajů:**
  + Podle § 21 odst. 1 ZoOO je příslušná osoba povinna **v elektronické podobě vést evidenci údajů o přijatých oznámeních**, a to v rozsahu:
    - datum přijetí oznámení,
    - jméno, příjmení, datum narození a kontaktní adresa oznamovatele, nebo jiné údaje, z nichž je možné dovodit totožnost oznamovatele, jsou-li jim tyto údaje známy,
    - shrnutí obsahu oznámení a identifikace osoby, proti které oznámení směřovalo, je-li jim její totožnost známa,
    - datum ukončení posouzení důvodnosti oznámení příslušnou osobou nebo pověřeným zaměstnancem a jejich výsledek.
  + Podle § 21 odst. 2 ZoOO je příslušná osoba povinna **uchovávat oznámení podané prostřednictvím vnitřního oznamovacího systému a dokumenty související s oznámením po dobu 5 let** ode dne přijetí oznámení.
  + Podle § 21 odst. 3 ZoOO má k výše uvedeným skutečnostem přístup pouze příslušná osoba.

## **Porovnání právní úpravy účinné před 1. 8. 2023 a po tomto datu**

Právní úprava vnitřního oznamovacího systému povinných osob v AML zákoně před 1. 8. 2023 vychází pouze z 5. AML směrnice[[9]](#footnote-9). V § 21 odst. 6 písm. b) AML zákona je stanoveno, že systém vnitřních zásad povinné osoby zahrnuje také *„vnitřní oznamovací systém přiměřený rozsahu a povaze činnosti povinné osoby, který umožňuje zaměstnanci nebo fyzické osobě, která je pro povinnou osobu činná jinak než v základním pracovněprávním vztahu, anonymně podat oznámení o porušení tohoto zákona; oznamovatel nesmí být z důvodu podání oznámení vystaven odvetným opatřením.“.* Úprava je tedy velmi obecná – jedinou upravenou funkcionalitou vnitřního oznamovacího systému je podávání anonymních oznámení. Jinak je na povinné osobě, jak fungování vnitřního oznamovacího systému zajistí, a to jak z technického, tak z organizačního hlediska.

Oproti tomu právní úprava účinná od 1. 8. 2023 vycházející ze ZoOO[[10]](#footnote-10) je více preskriptivní. Lze však říci, že pro povinné osoby podle AML zákona nejde o zcela novou úpravu, vzhledem k existenci výše uvedeného normativního textu v AML zákoně. Pro soulad s novými pravidly by mělo postačovat doplnit stávající vnitřní oznamovací systém, který byl povinnou osobou zaveden před 1. 8. 2023. Nejzásadnější změny úpravy pak spočívají v určení příslušné osoby (§ 9 odst. 1 ZoOO) a v zavedení evidence přijatých oznámení (§ 21 ZoOO). Nové znění § 21 odst. 6 písm. b) AML zákona účinné od 1. 8. 2023: *„vnitřní oznamovací systém podle* zákona o ochraně oznamovatelů*, který umožňuje anonymně podat oznámení zaměstnanci a fyzické osobě, která je pro povinnou osobu činná jinak než v základním pracovněprávním vztahu; vnitřní oznamovací systém nemůže být veden třetí osobou; vnitřní oznamovací systém může povinná osoba sdílet pouze s vázaným zástupcem podle § 2 odst. 4; odpovědnost povinných subjektů, které vnitřní oznamovací systém sdílejí, za plnění povinností povinného subjektu podle* zákona o ochraně oznamovatelů *není dotčena.“*.

1. K tomu vizte § 8 ZoOO. [↑](#footnote-ref-1)
2. K tomu vizte důvodovou zprávu k zákonu č. 172/2023 Sb., kterým se mění některé zákony v souvislosti s přijetím zákona o ochraně oznamovatelů: *„Navržené ustanovení dále neprolamuje obecnou AMLD, která obecně dovoluje a podporuje sdílení informací v rámci finančních skupin, zejména v oblasti boje proti praní špinavých peněz. Sdílení vnitřního oznamovacího systému je tak možné i v rámci finanční skupiny.“* [↑](#footnote-ref-2)
3. Příslušná osoba musí být bezúhonná ve smyslu § 10 odst. 2 ZoOO. [↑](#footnote-ref-3)
4. Jde o další osoby, které nesmějí být vystaveny odvetným opatřením. [↑](#footnote-ref-4)
5. K tomu vizte § 20 odst. 2 ZoOO. [↑](#footnote-ref-5)
6. Podle § 19 ZoOO se o ústním oznámení pořídí jeho zvuková nahrávka nebo záznam, který věrně zachycuje podstatu ústního oznámení. Zvukovou nahrávku ústního oznámení lze pořídit pouze se souhlasem oznamovatele. Příslušná osoba nebo pověřený zaměstnanec umožní oznamovateli, aby se k záznamu nebo přepisu zvukové nahrávky, byl-li pořízen, vyjádřil. Vyjádření oznamovatele se k záznamu nebo přepisu přiloží. [↑](#footnote-ref-6)
7. K tomu vizte § 12 odst. 1 ZoOO. [↑](#footnote-ref-7)
8. Podle § 7 odst. 1 písm. b) ZoOO se oznámení podávají v rámci tzv. vnějšího oznamovacího systému Ministerstvu spravedlnosti. Toto ustanovení se však v oblasti AML neuplatní. Podle § 34a AML zákona se **oznámení o porušení AML zákona vždy oznamují Finančnímu analytickému úřadu (místo Ministerstvu spravedlnosti)**, případně České advokátní komoře, Notářské komoře České republiky, Komoře auditorů České republiky, Exekutorské komoře České republiky nebo Komoře daňových poradců České republiky. [↑](#footnote-ref-8)
9. Směrnice Evropského parlamentu a Rady (EU) 2015/849 ze dne 20. května 2015 o předcházení využívání finančního systému k praní peněz nebo financování terorismu, o změně nařízení Evropského parlamentu a Rady (EU) č. 648/2012 a o zrušení směrnice Evropského parlamentu a Rady 2005/60/ES a směrnice Komise 2006/70/ES, ve znění směrnice Evropského parlamentu a rady (EU) 2018/843 ze dne 30. května 2018, kterou se mění směrnice (EU) 2015/849 o předcházení využívání finančního systému k praní peněz nebo financování terorismu a směrnice 2009/138/ES a 2013/36/EU [↑](#footnote-ref-9)
10. Jde o transpoziční předpis ke Směrnici Evropského parlamentu a Rady (EU) 2019/1937 ze dne 23. října 2019 o ochraně osob, které oznamují porušení práva Unie. [↑](#footnote-ref-10)