



Konferenca Poslovna forenzika, Ljubljana, 20-21.9.2017

Izvajanje notranjih preiskav - sodelovanje forenzikov in odvetnikov za uspešne pravnne postopke

David Premelč, partner



ROJS, PELJHAN, PRELESNIK & PARTNERJI

- dilema: angažiranje forenzikov vs. uporaba notranje ekspertize
 - ali obstaja ustrezna notranja ekspertiza?
 - objektivnost?
 - ali bo oseba iz družbe lahko ustrezna priča v postopku?
 - stroški
- pomen angažiranja ustreznih strokovnjakov v začetnih fazah preiskave
 - lahko prispeva k bolj strateškemu in stroškovno učinkovitemu pregledovanju dokumentov (pravni / računovodski / finančni vidik)
 - strateška usmeritev k relevantnim vprašanjem (zaslišanja potencialnih prič, višina škode...)

- forenzični računovodje
 - analiza računovodskih podatkov, pregled knjigovodskih listin, bančnih računov...
 - razkritje kompleksnih transakcij in nakazil, sledenje denarju – poglobitev preiskave, odkritje goljufije
- izvedenci finančne stroke
 - izračun višine škode
 - analiza podatkov z druge perspektive kot odvetniške
 - ekonomsko modeliranje
 - statistične analize
 - analize trga...
- računalniški forenziki – pomen ustreznega zavarovanja dokazov!
- drugi izvedenci na specialnih področjih (npr. posebni finančni produkti, logistika v dobavni verigi, kontrola kakovosti proizvodnje, ...)

- pomen ustreznega zavarovanja dokazov
 - strokovno/izvedensko mnenje (pridobljeno pred ali izven pravde) - zgolj del trditvene podlage stranke (prim. II Ips 739/2005)
 - v kazenskem postopku pridobljena izvedenska mnenja je mogoče uporabiti v pravdnem postopku kot enakovredno dokazno gradivo le ob soglasju strank (prim. II Ips 182/2012)
 - v drugem postopku pridobljeno izvedensko mnenje je lahko v pravdnem postopku dokaz le, če stranki s tem soglašata. Če ne, se lahko mnenje izvedenca iz drugega postopka upošteva le v okviru trditvene podlage strank (prim. VSL sodba in sklep II Cp 708/2015)

- pomen ustreznega pravnega usmerjanja forenzikov
- problematika elektronskih dokazov in njihovega pridobivanja
 - Npr. VSC Sklep Cp 206/2017:

„z izvedbo takšnega načina zavarovanja dokazov, kot ga je konkretno predlagala predlagateljica in ki ga je sodišče prve stopnje povzelo v izrek sedaj izpodbijanega sklepa pomenilo takšno naravo sklepa, ki bi pomenil poseg v ustavno varovane pravice do zasebnosti iz 37. člena Ustave Republike Slovenije“

„iz vsebine predloga zavarovanja dokazov pa izhaja, da predlagateljica dejansko predlaga zaseg predmetov, pravno sodišče pa nima v Zakonu o pravdnem postopku takšnih pooblastil, da bi lahko izdalo odredbo o zasegu predmetov in da bi se ta zaseg opravil s posredovanjem sodnega izvršitelja, nato pa bi se ti predmeti dali v obdelavo predlagani družbi“

„Zavarovanje dokazov po ZPP ni namenjeno temu, da bi pravno sodišče lahko izdalo odredbo o zasegu predmetov.“

„Sodišče prve stopnje je pravilno zaključilo, da je predlagateljica dejansko predlagala izvedbo posameznih preiskovalnih dejanj, pred izvedbo kazenskega postopka. Če imetniki in uporabniki elektronske naprave ne podajo vnaprejšnje pisne privolitve, se preiskava elektronske naprave lahko opravi le na podlagi obrazložene pisne odredbe sodišča (drugi in tretji odstavek 219. a člena ZKP). Preiskava elektronske naprave namreč obsega tri faze: zaseg, zavarovanje in pregled. Odredbo o zasegu pa lahko izda le kazensko sodišče v okviru izvajanja posameznih preiskovalnih dejanj zaradi suma storitve kaznivega dejanja.“

- problematika kolizije med pravico do varovanjem zasebne lastnine in pravico do zasebnosti v okviru nadzora nad e-korespondenco oz. uporabo IKT s strani zaposlenih
 - judikatura ESČP o pričakovani zasebnosti na delovnem mestu
 - *Bărbulescu v. Romania*
 - *Copland v. UK*
 - *Halford v. UK*
 - *Köpke v. Germany*
 - varstvo osebnih podatkov (GDPR, predlog Uredbe o e-zasebnosti, Delovna skupina iz člena 29, Mnenje št. 2/2017 o obdelavi podatkov na delovnem mestu, ...)
 - pogled čez lužo? (npr. *Smyth v. Pillsbury*, 914 F.Supp. 97 (E.D.Pa. 1996), *Quon v. City of Ontario*, 130 S. Ct. 2619 (2010) – ni pričakovane zasebnosti na delovnih sredstvih v lasti delodajalca