



OKRESNÁ PROKURATÚRA KOMÁRNO

Pohraničná 6, 945 28 Komárno 1

Pd 131/19/4401 - 7

Mestský úrad Komárno
Nám. gen. Klapku 1
945 01 Komárno

mestskému zastupiteľstvu

Komárno 04. decembra 2019	
Mestský úrad Komárno -1	
Odbor/oddelenie: 90	Číslo zápisu: 77102
- 6. 12. 2019	
Číslo spisu:	Vybavuje:
Prilohy:	Prevzal:

Vec: Protest prokurátora podľa § 23 ods. 1 zákona č. 153/2001 Z. z. o prokuratúre v znení neskorších predpisov

Proti § 3 odsek 4 Všeobecne záväzného nariadenia mesta Komárno číslo 10/2019 o pravidlách času predaja v obchode a času prevádzky služieb prijatého Mestským zastupiteľstvom v Komárne dňa 12.09.2019, podávam podľa § 23 odsek 1 v spojení s ustanovením § 27 odsek 1, odsek 3 zákona č. 153/2001 Z.z. o prokuratúre v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon o prokuratúre“)

protest prokurátora,

ktorý navrhujem v napadnutej časti **zrušiť**.

Podľa § 27 ods. 3 zákona o prokuratúre ak bol protest prokurátora podaný proti všeobecne záväznému právnomu predpisu uvedenému v § 21 ods. 3 písm. f) treťom bode a orgán verejnej správy zistí, že protest je dôvodný, je povinný bez zbytočného odkladu, najneskôr do 90 dní od doručenia protestu prokurátora, všeobecne záväzný právny predpis zrušiť alebo ho podľa povahy veci nahradiť všeobecne záväzným právnym predpisom, ktorý bude v súlade so zákonom, prípadne aj s ostatnými všeobecne záväznými právnymi predpismi. O vyhovení protestu a zrušení alebo zmene všeobecne záväzného právneho predpisu alebo o nevyhovení protestu upovedomí orgán verejnej správy prokurátora v lehote podľa prvej vety.

Podľa § 27 ods. 5 zákona o prokuratúre ak orgán verejnej správy nevyhoví protestu prokurátora proti všeobecne záväznému právnomu predpisu uvedenému v § 21 ods. 3 písm. f) treťom bode, je prokurátor oprávnený podať žalobu na správny súd podľa osobitného predpisu.

Podľa § 45 odsek 4 Správneho súdneho poriadku prokurátor je oprávnený podať žalobu proti všeobecne záväznému nariadeniu, proti ktorému podal protest, ktorému nebolo vyhovené.

Žiadam, aby som bola o termíne zasadnutia Mestského zastupiteľstva v Komárne, na ktorom bude protest prokurátora prejednaný, včas informovaná, pretože sa ho mienim zúčastniť.

Odôvodnenie:

V rámci výkonu dozoru nad dodržiavaním zákonov a ostatných všeobecne záväzných právnych predpisov orgánmi verejnej správy som na základe podnetu preskúmala Všeobecne záväzné nariadenie mesta Komárno číslo 10/2019 o pravidlách času predaja v obchode a času prevádzky služieb (ďalej len „VZN“) prijatého Mestským zastupiteľstvom v Komárne dňa 12.09.2019, ako aj na vec sa vzťahujúci spisový materiál. VZN nadobudlo účinnosť dňa 01.10.2019.

V § 3 odsek 4 VZN je uvedené, citujem: „*Osobitný prevádzkový čas v herniach je určený od 12,00 hod do 24,00 hod. okrem prevádzok herní umiestnených v nebytových priestoroch bytového domu alebo v nebytových priestoroch spojených so stavbami určenými na bývanie, pre tieto platí osobitný prevádzkový čas od 10,00 hod. do 22,00 hod.*“

Podľa § 4 odsek 1 zákona č. 369/1990 Zb. o obecnom zriadení v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon o obecnom zriadení“) obec samostatne rozhoduje a uskutočňuje všetky úkony súvisiace so správou obce a jej majetku, všetky záležitosti, ktoré ako jej samosprávnou pôsobnosť upravuje osobitný zákon, ak takéto úkony podľa zákona nevykonáva štát alebo iná právnická osoba alebo fyzická osoba.

Podľa § 4 odsek 3 písmeno i) zákona o obecnom zriadení obec pri výkone samosprávy najmä plní úlohy na úseku ochrany spotrebiteľa a utvára podmienky na zásobovanie obce; spravuje trhoviská.

Podľa § 4 odsek 5 písmeno a) bod 3 zákona o obecnom zriadení obec vo veciach územnej samosprávy ustanoví nariadením pravidlá času predaja v obchode a času prevádzky služieb [odsek 3 písm. i)].

Podľa § 6 odsek 1 zákona o obecnom zriadení obec môže vo veciach územnej samosprávy vydávať nariadenia; nariadenie nesmie byť v rozpore s Ústavou Slovenskej republiky, ústavnými zákonmi, zákonmi a medzinárodnými zmluvami, s ktorými vyslovila súhlas Národná rada Slovenskej republiky a ktoré boli ratifikované a vyhlásené spôsobom ustanoveným zákonom.

Podľa § 1 odsek 1 písmeno a) zákona č. 30/2019 Z.z. o hazardných hrách a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon o hazardných hrách“) tento zákon upravuje podmienky prevádzkovania hazardných hier a podmienky propagovania hazardných hier.

Podľa § 2 odsek 1 písmeno e) zákona o hazardných hrách na účely tohto zákona sa rozumie prevádzkovaním hazardnej hry vykonávanie alebo zmluvné zabezpečenie vykonávania činností potrebných na realizáciu hazardnej hry.

Podľa § 15 odsek 4 zákona o hazardných hrách prevádzkovanie hazardných hier v herni v čase od 03.00 hod. do 10.00 hod. sa zakazuje.

Orgány územnej samosprávy majú normotvornú právomoc priznanú v čl. 68 Ústavy SR, podľa ktorého vo veciach územnej samosprávy a na zabezpečenie úloh vyplývajúcich pre samosprávu zo zákona, môže obec a vyšší územný celok vydávať všeobecne záväzné nariadenia v čl. 71 odsek 2 Ústavy SR, v zmysle ktorého pri výkone štátnej správy môže obec a vyšší územný celok vydávať v rámci svojej územnej pôsobnosti na základe splnomocnenia v zákone a v jeho medziach všeobecne záväzné nariadenia. Tieto ustanovenia však neupravujú normotvornú právomoc obec nezávisle od ostatných ustanovení ústavy, preto obec pri jej uplatňovaní môže prijímať len všeobecne záväzné nariadenia, ktoré sú v súlade so všetkými súvisiacimi ustanoveniami ústavy.

Zákonný rámec predmetu preskúmaného VZN je daný ustanovením § 4 odsek 3 písmeno i), odsek 5 písmeno a) bod 3 zákona o obecnom zriadení, z ktorého je zjavné, že obec pri výkone samosprávy plní úlohy na úseku ochrany spotrebiteľa a utvára podmienky na zásobovanie obce; spravuje trhoviská a určuje nariadením pravidlá času predaja v obchode a času prevádzky služieb.

Zo znenia tohto ustanovenia vyplýva, že mesto v rámci výkonu samosprávy formou všeobecne záväzného nariadenia môže všeobecným spôsobom upraviť čas predaja v obchode a prevádzky služieb. Žiadne iné oprávnenie z uvedených zákonných ustanovení mestu nevyplývajú.

V napadnutej časti VZN mesto Komárno v rozpore so zákonom o hazardných hrách určilo čas prevádzkovania hazardných hier v herniach. Z úvodného textu VZN je zjavné, že ho mesto vydalo v zmysle ustanovenia § 4 odsek 3 písmeno i), odsek 5 písmeno a) bod 3 zákona o obecnom zriadení.

Mesto Komárno čas prevádzkovania hazardných hier v napadnutej časti VZN označilo síce ako „osobitný prevádzkový čas v herniach“, avšak zo samotného znenia pri určení nerozlišovalo medzi „časom prevádzkovania hazardných hier“, ktorý je v prípade herní striktné regulovaný zákonom o hazardných hrách a „všeobecným prevádzkovým časom“ v obchodoch a v prevádzkach služieb, ktoré je mesto oprávnené určovať v zmysle zákona o obecnom zriadení.

Napadnuté ustanovenie nariadenia je neurčité, pretože upravilo „osobitný prevádzkový čas v herniach“, a nie „prevádzkovanie hazardných hier“, ktoré je upravené v zákone o hazardných hrách jeho zákazom s časovým ohraničením od 03.00 hod. do 10.00 hod.

Keď teda mesto v nariadení upravilo „prevádzkový čas“ herne ako takej v čase od 12,00 hod do 24,00 hod., potom obmedzilo aj „prevádzkovanie hazardných hier“, a to v celkovom rozsahu 5 hodín v porovnaní s kogentnou právnou úpravou tohto inštitútu.

Nad rámec zákonného splnomocnenia potom mesto upravilo prevádzkový čas herní umiestnených v nebytových priestoroch bytového domu alebo v nebytových priestoroch spojených so stavbami určenými na bývanie, pre ktoré určilo osobitný prevádzkový čas od 10,00 hod. do 22,00 hod.“

Podľa § 15 odsek 7 písmeno d) zákona o hazardných hrách možno totiž herňu umiestniť v bytových domoch, ak s tým písomne vyjadrí súhlas nadpolovičná väčšina všetkých vlastníkov bytov a nebytových priestorov v bytovom dome, pričom ide o zákonnú podmienku.

Podmienky prevádzkovania hazardných hier upravuje priamo zákon o hazardných hrách (§ 1 odsek 1 písmeno a/), ktorý obmedzil čas prevádzkovania hazardných hier v herni priamo v ustanovení § 15 odsek 5. Ide teda o prevádzkovanie konkrétnej činnosti, ktorej regulácia vyplýva zo zákona. V tomto smere zákon o hazardných hrách nespĺnomocnil obce a mestá, aby si v rámci výkonu samosprávy čas prevádzkovania hazardných hier mohli upravovať formou nariadenia, nakoľko takáto úprava je už zadaná priamo v zákone.

Zákonné zmocnenie v oblasti týkajúcej sa hazardných hier, kedy mestá môžu vydávať všeobecne záväzné nariadenia, sú dané v ustanovení § 79 zákona o hazardných hrách, pričom z tohto ustanovenia nevyplýva oprávnenie mesta určovať čas prevádzkovania hazardných hier v herniach. Z uvedeného je zrejmé, že je to teda zákon o hazardných hrách, ktorý upravuje konkrétne podmienky prevádzkovania hazardných hier, a teda aj vymedzenie času prevádzkovania hazardných hier. Mesto si však napadnutým ustanovením predmetného nariadenia uzurpovalo právomoc, ktorá mu zo zákona nevyplýva, keďže predmetom úpravy sa stala oblasť, na reguláciu ktorej nebolo mesto oprávnené.

Naproti tomu však ustanovenie § 4 zákona o obecnom zriadení vypočítava úseky samosprávnej pôsobnosti obce a vymedzuje základné úlohy obce pri výkone samosprávy. Priamo z ustanovenia § 4 odsek 3 písmeno i), odsek 5 písmeno a) bod 3 zákona o obecnom zriadení vyplýva, že obec, resp. mesto je oprávnené určovať pravidlá času predaja v obchode a prevádzkach služieb, a to prostriedkom, ktorým je všeobecne záväzné nariadenie.

Zo spojenia zákonných termínov „nariadenie“ a „pravidlá času“ jednoznačne vyplýva, že mesto môže vykonávať úpravu predajného, resp. prevádzkového času len prostredníctvom VZN, ktorým budú upravené práva a povinnosti pre prípadné druhovo vymedzené subjekty. Môže stanoviť všeobecné pravidlá predajného a prevádzkového času, ale nie konkrétne povinnosti subjektom podnikajúcim na území mesta. Zákon o obecnom zriadení nespĺnomocnil mestá na to, aby pri výkone samosprávnej funkcie určovali čas predaja a prevádzky v prevádzkarniach, ale oprávnil ich na to, aby v rámci ochrany spotrebiteľa a v rámci vytvárania podmienok zásobovania obce, určili pravidlá, ktorými sa prevádzkovatelia obchodu a služieb musia riadiť pri určení času predaja a prevádzky služieb.

S poukazom na vyššie uvedené považujem protest prokurátora za dôvodne podaný a navrhujem § 3 odsek 4 Všeobecne záväzného nariadenia mesta Komárno číslo 10/2019 o pravidlách času predaja v obchode a času prevádzky služieb zrušiť, prípadne nahradiť takým ustanovením, ktoré bude v súlade so zákonom.

JUDr. Mária Mažárová
prokurátorka okresnej prokuratúry