

Důvodová zpráva

Dne 15. března 2022 bylo hlavnímu městu Praze (dále jen „**HMP**“) prostřednictvím právních zástupců z HAVEL & PARTNERS s.r.o., advokátní kanceláře, ze strany Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „**ÚOHS**“) doručeno sdělení výhrad ve správním řízení vedeném pod sp. zn. ÚOHS-S0517/2018/VS pro možné porušení § 19a odst. 1 písm. a) zákona č. 143/2001 Sb., o ochraně hospodářské soutěže a o změně některých zákonů (zákon o ochraně hospodářské soutěže), ve znění pozdějších předpisů (dále jen „**ZOHS**“).

Předmětné správní řízení bylo ze strany ÚOHS zahájeno oznámením č. j. ÚOHS-S0517/2018/VS-38043/2018/830/VVo ze dne 20. prosince 2018 ve věci možného porušení § 19a odst. 1 ZOHS v období od 1. prosince 2012 (kdy byla ÚOHS rozšířena působnost nad orgány veřejné správy), které ÚOHS spařuje v tom, že HMP povolilo provozování loterií a jiných podobných her vymezených v § 2 písm. e), g), i), j), l), m) a n) a dále v § 50 odst. 3 zákona č. 202/1990 Sb., o loteriích a jiných podobných hrách, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „zákon o loteriích“):

- obecně závaznou vyhláškou č. 18/2011 Sb. hl. m. Prahy, kterou se stanoví místa a čas, na kterých lze provozovat loterie a jiné podobné hry (dále jen „**OZV 18/2011**“), účinnou od 1. ledna 2012, pouze na adresních místech a v časech uvedených v příloze k této vyhlášce,
- obecně závaznou vyhláškou č. 10/2013 Sb. hl. m. Prahy, kterou se stanoví místa a čas, na kterých lze provozovat loterie a jiné podobné hry, a kterou se stanoví opatření k omezení jejich propagace (dále jen „**OZV 10/2013**“), účinnou od 4. října 2013, pouze na adresních místech a v časech uvedených v příloze k této vyhlášce, a s účinností od 1. ledna 2016 v této příloze změněné obecně závaznou vyhláškou č. 10/2015 Sb. hl. m. Prahy, kterou se mění obecně závazná vyhláška č. 10/2013 Sb. hl. m. Prahy, kterou se stanoví místa a čas, na kterých lze provozovat loterie a jiné podobné hry, a kterou se stanoví opatření k omezení jejich propagace (dále jen „**OZV 10/2015**“),

aniž by výběr těchto míst byl proveden na základě objektivních, nediskriminačních a předem známých kritérií, případně výběr byl proveden na základě objektivních, nediskriminačních a předem známých kritérií, jež nebyla důsledně aplikována.

Dle sdělení výhrad č. j. ÚOHS-09021/2022/853 ze dne 15.03.2022 považuje ÚOHS za prokázané, že byť HMP svým jednáním sledovalo legitimní cíl, tím, že období od 1. 12. 2012 do 20. 12. 2018 (do zahájení správního řízení) uplatňovalo na svém území regulaci umožňující provozování loterií/hazardních her pouze na vybraných adresních místech uvedených v příloze OZV 18/2011, OZV 10/2013 a OZV 10/2015, aniž by výběr těchto adresních míst provedlo na základě objektivních, nediskriminačních a předem známých kritérií, narušilo bez ospravedlnitelných důvodů v období od 1. 12. 2012 do 20. 12. 2018 hospodářskou soutěž na relevantním trhu provozování loterií/hazardních her na území HMP a v období od 1. 12. 2012 do 31. 12. 2016 (do účinnosti zákona č. 186/2016 Sb., o hazardních hrách) na relevantním trhu provozování provozoven k účelu provozování loterií na území HMP, a to zvýhodněním soutěžitelů, kteří mohli na povolených adresních místech nadále provozovat loterie/hazardní hry a provozovny k účelu provozování loterií. Uvedeným jednáním dle sdělení výhrad

HMP v rozporu s § 19a odst. 1 písm. a) ZOHS narušilo hospodářskou soutěž a dopustilo se přestupku dle § 22aa odst. 1 písm. b) ZOHS.

Dle sdělení výhrad ÚOHS „při posouzení závažnosti vytykaného jednání HMP zohlednil, že HMP sledovalo svým jednáním legitimní cíl, [...] Na stranu druhou [...] prokazatelně došlo k reálnému narušení hospodářské soutěže [...] S ohledem na uvedené Úřad hodlá stanovit koeficient závažnosti ve výši 1,2. Vytykané jednání trvalo od 1. 12. 2012 do 20. 12. 2018, tedy 6 let. Uvedenému odpovídá koeficient času ve výši 2,11 (se zaokrouhlením na 2 desetinná místa dolů). Dále Úřad zohlednil rozsah dotčeného území, jenž odráží počet obyvatel HMP (1 294 513), a který odpovídá koeficientu obyvatel ve výši 3. Základní částka pokuty tak bude činit 2 820 520 Kč.“ Konečně ÚOHS „uvážil, že Vyhláška 18/2011 a Vyhláška 10/2013 byly přijaty v době, kdy ještě nebylo vydáno ani Stanovisko, ani Informační list. [...] proto Úřad hodlá snížit základní částku pokuty o 5 %.“ Na základě uvedeného „lze předpokládat, že výsledná částka pokuty bude po zaokrouhlení na celé tisíce dolů činit 2 679 000 Kč.“

NÁVRH DALŠÍHO POSTUPU

Právní zástupci HMP, advokáti z HAVEL & PARTNERS s.r.o., advokátní kanceláře, navrhuji následující postup, který by HMP podle jejich názoru mělo v rámci správního řízení zaujmout:

- **Procedura narovnání.** HMP je podle § 22ba odst. 8 ZOHS oprávněno nejpozději do 15 dnů ode dne doručení sdělení výhrad (tj. do **30. 3. 2022**) oprávněno zahájit tzv. proceduru narovnání. Tato procedura spočívá v doznání odpovědnosti za vytykané jednání, které je spojeno se snížením pokuty indikované ve sdělení výhrad o 20 % (tj. snížení o 535 000 Kč na 2 143 000 Kč). Využitím tohoto institutu se však usnadní procesní pozice subjektů, kterým na základě předmětných obecně závažných vyhlášek nebylo umožněno provozování hazardních her, a tedy jsou aktivně legitimovány k podání žaloby na náhradu škody způsobené nezákonným rozhodnutím správního orgánu. Rozhodnutí ÚOHS přijaté v rámci procedury narovnání by totiž obsahovalo informaci, že se HMP ke spáchání přestupku doznává. Toho by provozovatelé hazardních her mohli v případných soudních sporech (ať už vedených přímo s HMP anebo s Ministerstvem financí) potenciálně využít.
 - **Využití procedury narovnání proto právní zástupci HMP nedoporučují.**
- **Vyjádření se k podkladům pro vydání rozhodnutí.** HMP je v této fázi oprávněno se seznámit s podklady pro vydání rozhodnutí (do **31. 3. 2022**) a vyjádřit se k nim (do **19. 4. 2022**). Podle názoru právních zástupců HMP je přitom vhodné obou těchto možností využít. V rámci seznámení se s podklady pro vydání rozhodnutí lze získat kompletní přístup ke správnímu spisu, vč. podkladů dosud chráněných obchodním anebo jiným tajemstvím, a rovněž získat příležitost se zástupci ÚOHS promluvit o dalším vývoji věci. V rámci vyjádření se k podkladům pro vydání rozhodnutí a ke sdělení výhrad právní zástupci HMP vnesou námitky, které následně rozpracují v rozkladu.

- **Právní zástupci HMP proto doporučují využít možnosti seznámit se s podklady pro vydání rozhodnutí a využít možnosti vyjádřit se k podkladům pro vydání rozhodnutí a ke sdělení výhrad.**

Na základě výše uvedených důvodů je Radě hl. m. Prahy předkládán návrh usnesení, že HMP v předmětném řízení nevyužije procedury narovnání podle § 22ba odst. 8 ZOHS.

Přílohy:

1. Sdělení výhrad č. j. ÚOHS-09021/2022/853 ze dne 15.03.2022