

Účastník řízení (obviněný):

nar.

trvalý pobyt:

TR/CZ610000/17/00973

Spisová značka: 12349/2017-560000-12

Č. j.: 12349-2/2017-560000-12

Vyřizuje: odd. 12/Körtelt
V Liberci dne 27. 10. 2017

P ř í k a z

Celní úřad pro Liberecký kraj (dále jen „celní úřad“), jako věcně a místně příslušný správní orgán podle § 6 odst. 1 písm. g) a odst. 2, § 8 odst. 1 písm. a) zákona č. 17/2012 Sb., o Celní správě České republiky, ve znění pozdějších předpisů, podle § 7 písm. h) a § 8b odst. 1 zákona č. 40/1995 Sb., o regulaci reklamy a o změně a doplnění zákona č. 468/1991 Sb., o provozování rozhlasového a televizního vysílání, ve znění pozdějších předpisů, podle § 62 odst. 1 zákona č. 250/2016 Sb., o odpovědnosti za přestupky a řízení o nich (dále „zákon o odpovědnosti za přestupky“), rozhodl podle § 90 odst. 1 zákona o odpovědnosti za přestupky, s využitím § 150 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „správní řád“), tak, že [redacted], nar. [redacted], trvale bytem: [redacted], [redacted], (dále jen „obviněný“), se **u z n á v á v i n n ý m** z přestupku podle § 8 odst. 1 písm. l) zákona č. 40/1995 Sb., o regulaci reklamy a o změně a doplnění zákona č. 468/1991 Sb., o provozování rozhlasového a televizního vysílání, ve znění účinném v době porušení právních předpisů (dále jen „zákon o regulaci reklamy“), kterého se dopustil nedbalostí nevědomou dle § 4 odst. 1 písm. b) zákona č. 200/1990 Sb., o přestupcích, ve znění platném a účinném v době porušení právních předpisů (dále jen „zákon přestupcích“) tím, že v rozporu s § 2 odst. 1 písm. f) zákona o regulaci reklamy dne 24. 11. 2016 cca v 9:26 hodin prostřednictvím veřejné internetové sítě na webové stránce [redacted] šířil reklamu na internetové kursové sázky nepovolené podle zvláštního právního předpisu, tj. zákona č. 202/1990 Sb., o loteriích a jiných podobných hrách, ve znění účinném v době porušení právních předpisů (dále jen „loterijní zákon“). A to reklamu na nepovolené sázkové kanceláře [redacted], [redacted], [redacted], [redacted], formou uveřejnění jejich názvu, popisu podmínek činnosti, zejm. způsobu sázení a popisem kladů a záporů daných sázkových kancelářích. U vybraných sázkových kancelářích měla reklama též formu propagace ochranné známky: ochranná známka „[redacted]“, číslo přihlášky [redacted] ([redacted] – [redacted]), vlastník – [redacted], [redacted]; ochranná známka „[redacted]“, číslo přihlášky [redacted] ([redacted] – [redacted]), vlastník – [redacted], [redacted], PO Box [redacted], [redacted]; ochranná známka „[redacted]“, číslo přihlášky [redacted] ([redacted] – [redacted]), vlastník – [redacted], [redacted]; ochranná známka „[redacted]“, číslo přihlášky [redacted] ([redacted] – [redacted]), vlastník – [redacted], [redacted], [redacted], [redacted], [redacted], [redacted].

Celní úřad obviněnému za výše uvedený přestupek ukládá podle § 8 odst. 5 písm. c) zákona o regulaci reklamy **pokutu ve výši 5 000 Kč** (slovy: pět tisíc korun českých).

Pokuta ve výši **5 000 Kč** (slovy: pět tisíc korun českých) je splatná:

- ve lhůtě **30 dnů** ode dne nabytí právní moci rozhodnutí;
- v hotovosti na pokladně celního úřadu nebo na účet celního úřadu číslo **003754-0027727461/0710** vedený u ČNB Ústí n. L.; variabilní symbol [redacted].

O d ů v o d n ě n í

Celní úřad pro Středočeský kraj obdržel k šetření podnět od [redacted], [redacted], [redacted], [redacted], podle kterého je na stránkách [redacted] nezákonně šířena reklama na loterie a jiné podobné hry. Po prověření a zajišťování důkazů Referátem

internetové kriminality Generálního ředitelství cel bylo zjištěno, že registrační údaje o vlastníkov domény () , , , , , jsou smyšlené a skutečnou osobou, která za registraci a správu domény trvale platí je , nar. , bytem , PSC . Po tomto zjištění Celní úřad pro Středočeský kraj případ zaevidoval do EPP: TR/CZ610000/17/00973. Na základě provedených zjištění postoupil Celní úřad pro Středočeský kraj věc k dalšímu řízení celnímu úřadu, neboť v případě internetové reklamy, kdy nelze jednoznačně určit místo spáchání přestupku se místní příslušnost řídí trvalým pobytem fyzické osoby.

Celní úřad posoudil postoupený spisový materiál v rozsahu:

- Úřední záznam o zjištěném důvodném podezření ze spáchání protiprávního jednání, č. j. 36964/2017-610000-12
- Podnět týkající se šíření nelegální reklamy zahraničních sázkových kanceláří ze dne 15. 2. 2016
- Záznam o získané informaci č. j. 013246-10/2016-900000-603.1 včetně příloh zálohovaných na DVD č. 603/142/2016
- Usnesení k provedení důkazu, č. j. 36964-4/2017-610000-12
- Provedení důkazu listinou (č. j. 36964-5/2017-610000-12), faktury společnosti , č. , , , , a výpisy z účtu č. 4/2016, 3/2016, 4/2015, 3/2015, 4/2014, 2/2014
- Usnesení k provedení důkazu, č. j. 8783/2017-610000-12
- Sdělení ze dne 16. 1. 2017,
- Usnesení k provedení důkazu, č. j. 8794/2017-610000-12
- Sdělení ze dne 11. 1. 2017,
- Záznam č. j. 10392/2017-610000-12
- Rozhodnutí – opatření k odstranění reklamy, č. j. 9543/2017-610000-12 ze dne 11. 1. 2017
- Usnesení k provedení důkazu, č. j. 11134/2016-610000-12
- Odpověď z EDOS, č. j. 11134-2/2016-610000-12
- Záznam o získané informaci č. j. 013246-10/2016-900000-603.1 Generálního ředitelství cel, odbor 60, Oddělení 603, Referát internetové kriminality, příloha DVD č. 603/142/2016
- Výsledky dotazu rešerše OZ č. přihlášky (Úřad průmyslového vlastnictví)
- Výsledky dotazu rešerše OZ č. přihlášky (Úřad průmyslového vlastnictví)
- Výsledky dotazu rešerše OZ č. přihlášky (Úřad průmyslového vlastnictví)
- Výsledky dotazu rešerše OZ č. přihlášky (Úřad průmyslového vlastnictví)

Z výše uvedených podkladů plyne následující zjištění, na stránkách byla v předmětné době nezákonně šířena reklama na loterie a jiné podobné hry, o čemž svědčí zejm. fotodokumentace vedená ve spise jako záznam č. j. 10392/2017-610000-12 a záznam o získané informaci č. j. 013246-10/2016-900000-603.1 Referátu internetové kriminality s přílohou DVD č. 603/142/2016. Na DVD č. 603/142/2016 jsou formou certifikované zálohy uloženy videosekvence – , dále podmínky sázkových společností , ze dne 24. 11. 2016. Ze záznamu č. j. 10392/2017-610000-12 a zálohovaných stránek Úřadu průmyslového vlastnictví plyne, že na předmětných stránkách byly umístěny ve výroku uvedené obrazové ochranné známky sázkových společností. Ze záznamu o získané informaci č. j. 013246-10/2016-900000-603.1 bylo zjištěno, že registrační údaje o vlastníkov domény () , , , , , jsou smyšlené a skutečnou osobou, která za registraci a správu domény tvsporty.cz trvale platí je , nar. , bytem , PSC , to dokládají sdělení ze dne 16. 1. 2017, a sdělení ze dne 11. 1. 2017, . Je tedy zřejmé, že šíření reklamy na internetové kursové sázky nepovolené podle zvláštního právního předpisu fakticky umožnil svým financováním obviněný.

Celní úřad s ohledem na rychlost správního řízení a jeho efektivnost, kdy dosavadní skutkové okolnosti jsou považovány za dostatečně zjištěné a spolehlivě dokladují skutečný stav věci, přičemž je

nepochybné, kdo je v dané věci obviněným, přikročil v souladu s § 90 odst. 1 zákona o odpovědnosti za přestupky a s využitím § 150 správního řádu ke zkrácené formě řízení vydáním příkazu, neboť nejsou pochybnosti o tom, že posuzované jednání má zákonné znaky přestupku, a že se ho obviněný dopustil.

Podle § 1 odst. 2 loterijního zákona se loterií nebo jinou podobnou hrou rozumí hra, již se účastní dobrovolně každá fyzická osoba, která zaplatí vklad (sázku), jehož návratnost se účastníkovi nezaručuje. O výhře nebo prohře rozhoduje náhoda nebo předem neznámá okolnost nebo událost uvedená provozovatelem v předem stanovených herních podmínkách. Nezáleží přitom na tom, provádí-li se hra pomocí mechanických, elektronickomechanických, elektronických nebo obdobných zařízení.

Podle § 1 odst. 7 loterijního zákona může být provozovatelem loterie nebo jiné podobné hry jen právnická osoba se sídlem na území České republiky, které oprávněný orgán vydal povolení k provozování loterie nebo jiné podobné hry.

Podle § 4 odst. 1 loterijního zákona mohou být loterie a jiné podobné hry provozovány pouze na základě povolení vydaného příslušným orgánem. Provozuje-li loterie a jiné podobné hry stát, jedná jeho jménem ministerstvo nebo jím pověřená státní organizace.

Podle § 1 odst. 2 zákona o regulaci reklamy se reklamou rozumí oznámení, předvedení či jiná prezentace šířené zejména komunikačními médii, mající za cíl podporu podnikatelské činnosti, zejména podporu spotřeby nebo prodeje zboží, výstavby, pronájmu nebo prodeje nemovitostí, prodeje nebo využití práv nebo závazků, podporu poskytování služeb, propagaci ochranné známky, pokud není dále stanoveno jinak.

Podle § 1 odst. 3 zákona o regulaci reklamy se komunikačními médii, kterými je reklama šířena, rozumí prostředky umožňující přenášení reklamy, zejména periodický tisk a neperiodické publikace, rozhlasové a televizní vysílání, audiovizuální mediální služby na vyžádání, audiovizuální produkce, počítačové sítě, nosiče audiovizuálních děl, plakáty a letáky.

Podle § 1 odst. 7 zákona o regulaci reklamy je širitel reklamou (dále jen "širitel") pro účely tohoto zákona právnická nebo fyzická osoba, která reklamu veřejně šíří.

Podle § 2 odst. 1 písm. f) zákona o regulaci reklamy se zakazuje reklama na loterie a jiné podobné hry, které nebyly povoleny nebo oznámeny podle zvláštního právního předpisu (loterijního zákona).

Podle § 8 odst. 1 písm. l) zákona o regulaci reklamy se fyzická osoba jako širitel dopustí přestupku tím, že šíří reklamu na loterie a jiné podobné hry nepovolené nebo neoznámené podle zvláštního právního předpisu (loterijního zákona).

Dne 1. 7. 2017 vstoupil v účinnost nový zákon o odpovědnosti za přestupky, který již zvlášť neupravuje horní hranici pokuty uložené příkazem, tak, jak bylo upraveno v § 13 odst. 2 zákona o přestupcích u příkazního řízení podle § 87 téhož zákona, kdy bylo možné uložit sankci pokuty pouze do výše 10 000 Kč. Celní úřad při porovnávání ustanovení vztahujících se k určení druhu a výměry sankce neshledal, že by některá z těchto ustanovení, která dopadají na tento konkrétní přestupek, byla v komplexu podle nové právní úpravy pro obviněnou příznivější (formulace přestupku, výše pokuty, zánik odpovědnosti, druhy sankcí). S ohledem na výše uvedené a vzhledem k tomu, že jednání obviněného z přestupku naplňuje znaky přestupku v zákoně o regulaci reklamy i po nabytí účinnosti zákona č. 186/2016, o hazardních hrách, ve znění pozdějších předpisů, posuzoval celní úřad protiprávní jednání obviněného z přestupku, včetně určení druhu a výměry sankce, v souladu s ustanovením § 112 odst. 3 zákona o odpovědnosti za přestupky a s odkazem na základní ústavní kautelu zakotvenou v čl. 40 odst. 6 Listiny základních práv a svobod, podle zákona o přestupcích a zákona o regulaci reklamy ve znění účinném v době přestupkového jednání, neboť nová právní úprava není pro obviněného příznivější.

S ohledem na výše uvedené celní úřad použil hmotněprávní úpravu při posouzení předmětného přestupku podle právních předpisů účinných v době porušení právních předpisů. Procesně užil celní úřad ustanovení stávajícího nového zákona o odpovědnosti za přestupky.

Určení výměry pokuty v dané výši byla věcí správního uvážení celního úřadu, to vycházelo zejména z typové závažnosti přestupku, který je v obecné rovině považován za závažný, když horní hranice zákonného rozpětí sazby pro uložení pokuty za uvedený přestupek činí podle § 8 odst. 5 písm. c) zákona o regulaci reklamy 2 000 000 Kč. Dále vzal celní úřad v potaz všechna demonstrativně uvedená kritéria zmíněná v § 12 odst. 1 zákona o přestupcích, která se vážou k individuální závažnosti přestupku, jakožto hlavnímu kritériu pro určení konkrétního druhu a výměry správního trestu.

Způsob spáchání uvedeného přestupku vzal celní úřad v úvahu v té podobě, v jaké je popsán ve výrokové části tohoto rozhodnutí. Celní úřad také přihlédl k okolnostem, za nichž byl přestupek spáchán, respektive k subjektivním a objektivním okolnostem, které závažnost přestupku snižují nebo zvyšují, přičemž došel k závěru, že zde absentují jakékoliv okolnosti, které by měly vliv na snížení nebo zvýšení odpovědnosti obviněné za daný přestupek. V průběhu správního řízení nevyšly najevo žádné skutečnosti, které by prokazovaly, že by obviněný spáchal přestupek v duševním rozrušení, pod vlivem tíživých osobních poměrů, či naopak, že obviněný se dopustil více obdobných přestupků. Skutečnost, že se obviněný přestupku v oblasti regulace reklamy dopustil poprvé, je zohledněna při stanovení výše pokuty jako okolnost snižující závažnost přestupku.

Podle § 3 zákona o přestupcích postačí k odpovědnosti za přestupek zavinění z nedbalosti, nestanoví-li zákon výslovně, že je třeba úmyslného zavinění. U přestupku podle § 8 odst. 1 písm. l) zákona o regulaci reklamy není úmyslné zavinění požadováno, a proto k odpovědnosti za tento přestupek postačuje zavinění z nedbalosti. Přestupek byl podle správního uvážení celního úřadu spáchán obviněným ve smyslu § 4 odst. 1 písm. b) zákona o přestupcích z nedbalosti nevědomé (subjektivní stránka přestupku), když nebylo prokázáno jeho úmyslné spáchání, tedy obviněný nevěděl, že svým jednáním může porušit nebo ohrozit zájem chráněný zákonem, ač to vzhledem k okolnostem a svým osobním poměrům vědět měl a mohl. To znamená, že měl dbát přiměřené opatrnosti a zajistit, aby jím financované internetové stránky uveřejňovaly pouze takový obsah, který je v souladu se zákonem. Pokud by chtěl mít obviněný jistotu v tom, jaké jsou konkrétní podmínky uveřejnění reklamy v oblasti loterií a podobných her, měl dostatek možností, jak tak učinit (zákon o regulaci reklamy a související jsou uveřejněny ve Sbírce zákonů České republiky). Obviněný nemůže účinně tvrdit, že nemohl dostat literu zákona, neboť jej neznal. Každý se může s publikovaným právním předpisem seznámit. Publikace právních předpisů je podmínkou platnosti principu neznalost práva neomlouvá. V příčinné souvislosti s tímto jednáním došlo k porušení zájmu chráněného zákonem, kterým je regulace reklamy. Uvedená nejlehčí forma zavinění snižuje závažnost spáchaného přestupku.

Celní úřad uložil sankci pokuty na spodní hranici jejího možného rozpětí a podle jeho názoru by pokuta v této výši měla splnit účel sledovaný zákonem a motivovat obviněného k plnění povinností stanovených zákonem o regulaci reklamy a zákonů souvisejících. Uložená pokuta je přiměřená k závažnosti jednání obviněného, nemá v řádu jednotek tisíc ve vztahu k obviněnému likvidační účinek a měla by vést k jeho nápravě tak, aby se již protiprávního jednání nedopouštěl, přičemž by měla ovlivnit potenciální pachatele tak, aby se nedopouštěli obdobného protiprávního jednání.

Jednáním obviněného nepochybně došlo k porušení zájmů společnosti a spáchání přestupku a uložení sankce dostatečně vystihuje závažnost popsaného protiprávního jednání, proto bylo rozhodnuto tak, jak je uvedeno ve výroku tohoto příkazu.

S ohledem na skutečnost, že vydání tohoto příkazu je prvním úkonem v řízení, nebyla celním úřadem v souladu s § 150 odst. 4 správního řádu uložena povinnost nahradit náklady řízení.

P o u č e n í

Proti tomuto příkazu lze podat odpor ve lhůtě 8 dnů ode dne jeho oznámení, a to u celního úřadu, který příkaz vydal. Včasným podáním odporu se příkaz ruší a řízení pokračuje. Příkaz, proti němuž nebyl podán odpor, se stává pravomocným a vykonatelným rozhodnutím (§ 150 odst. 3 správního řádu).

plk. Mgr. Jaroslav Mareš
vedoucí odboru a zástupce ředitele celního úřadu
odbor 1 - Právní
Celní úřad pro Liberecký kraj