

MESTSKÁ ČASŤ BRATISLAVA-DÚBRAVKA

Materiál na 1. zasadnutie
miestneho zastupiteľstva
dňa 22.11.2022

Návrh stanoviska k protestu prokurátora

Predkladateľ:

Ing. Rastislav Bagar
prednosta miestneho úradu

Materiál obsahuje:

1. Návrh uznesenia
2. Dôvodová správa
3. Protest prokurátora č. Pd 83/22/
1104-2 zo dňa 26.08.2022

Zodpovedný:

JUDr. Jarmila Machajdíkova
oddelenie majetkovoprávne a legislatívne

Spracovateľ:

Mgr. Juraj Fuksik
oddelenie majetkovoprávne a legislatívne

november 2022

Návrh uznesenia

Miestne zastupiteľstvo mestskej časti Bratislava-Dúbravka

vyhovuje

protestu prokurátora č. Pd 83/22/ 1104-2 zo dňa 26.08.2022.

Dôvodová správa

Dňa 28.04.2022 bola mestskej časti Bratislava-Dúbravka zahlásená previerka prokurátora podľa § 30 zákona č. 153/2001 Z. z. o prokuratúre v znení neskorších predpisov a zároveň doručená žiadosť o poskytnutie súčinnosti sp. zn. Pd 34/22/1104-2 zo dňa 28.04.2022.

Previerka bola vykonaná v zmysle ustanovenia § 30 ods. 1 zákona č. 153/2001 Z. z. o prokuratúre v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon o prokuratúre“) za účelom zistenia a zhodnotenia stavu zákonnosti tzv. obligatórných všeobecne záväzných nariadení obcí (mestských častí) vydaných vo veciach územnej samosprávy podľa § 4 ods. 5 písm. a) body 1. až 5. zákona Slovenskej národnej rady č. 369/1990 Zb. o obecnom zriadení v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon o obecnom zriadení“).

V rámci vykonanej previerky bola preskúmaná zákonnosť Všeobecne záväzného nariadenia mestskej časti Bratislava-Dúbravka č. 2/2015 zo dňa 05.05.2015 o pravidlách času predaja v obchode, času prevádzky služieb, času výstavby a času pre stavebnú činnosť (ďalej len „VZN č. 2/2015“) so záverom, že toto nie je v napadnutých častiach v súlade so zákonom.

Napadnutými časťami sú ustanovenia § 2 ods. 1 písm. a), písm. b), písm. c), písm. d), písm. e), písm. g), písm. h), písm. k), ako aj § 7 ods. 1 písm. a), ods. 2, ods. 3, ods. 4 VZN č. 2/2015, nakoľko tieto sú v rozpore s ustanoveniami § 2 ods. 2, § 7 ods. 3 zákona č. 513/1991 Zb. Obchodný zákonník v platnom znení (ďalej len „Obchodný zákonník“), § 17 ods. 1, § 33 písm. a), § 38 ods. 1, § 43 zákona č. 455/1991 Zb. o živnostenskom podnikaní (živnostenský zákon) v platnom znení (ďalej len „živnostenský zákon“), § 2 písm. c), písm. zh) vyhlášky Ministerstva zdravotníctva Slovenskej republiky č. 549/2007 Z. z. ktorou sa ustanovujú podrobnosti o prípustných hodnotách hluku, infrazvuku a vibrácií a o požiadavkách na objektivizáciu hluku, infrazvuku a vibrácií v životnom prostredí (ďalej len "vyhláška č. 549/2007 Z.z."), § 2 písm. o) zákona č. 171/2005 Z.z. o hazardných hrách a o zmene a doplnení niektorých zákonov (ďalej len „zákon o hazardných hrách“), § 6 ods. 1 zákona č. 369/1990 Zb. o obecnom zriadení (ďalej len „zákon o obecnom zriadení“), § 17 ods. 3, § 28 ods. 2 písm. b) zákona č. 377/1990 Zb. o hlavnom meste Slovenskej republiky Bratislave (ďalej len „zákon č. 377/1990 Zb.“), ako aj § 2 ods. 1 zákona č. 372/1990 Zb. o priestupkoch (ďalej len „zákon o priestupkoch“).

Podľa § 21 ods. 1 písm. a) bod 5 zákona o prokuratúre vykonáva prokurátor dozor nad dodržiavaním zákonov a ostatných všeobecne záväzných právnych predpisov orgánmi verejnej správy preskúmaním zákonnosti správnych aktov orgánov verejnej správy, ktorými sú aj všeobecne záväzné právne predpisy vydané orgánmi verejnej správy.

Podľa § 21 ods. 3 písm. f) zákona o prokuratúre sa všeobecne záväzným právnym predpisom vydaným orgánom verejnej správy rozumie:

1. vyhláška, výnos alebo opatrenie ústredného orgánu štátnej správy, iného štátneho orgánu alebo inej právnickej osoby, ktorú osobitný predpis splnomocnil na vydanie všeobecne záväzného právneho predpisu,
2. všeobecne záväzný právny predpis miestneho orgánu štátnej správy,
3. všeobecne záväzné nariadenie orgánu územnej samosprávy.

Podľa § 30 ods. 1 zákona o prokuratúre je prokurátor oprávnený vykonávať v orgánoch verejnej správy previerky dodržiavania zákonov a ostatných všeobecne záväzných právnych predpisov v skončených veciach. Prokurátor môže previerku vykonať spoločne aj s iným štátnym orgánom, najmä s kontrolnými orgánmi a inšpekčnými orgánmi, ak na zistenie, či bola porušená zákonnosť, sú potrebné osobitné odborné znalosti z inej oblasti ako právnej.

Podľa § 27 ods. 3 zákona o prokuratúre, ak bol protest prokurátora podaný proti všeobecne záväznému právnemu predpisu uvedenému v § 21 ods. 3 písm. f) tretom 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 právnemu predpisu uvedenému v § 21 ods. 3 písm. f) tretom bode, je prokurátor oprávnený podať žalobu na správny súd podľa osobitného predpisu.

V nadväznosti na vyššie uvedené odporúčame vyhovieť protestu prokurátora.



OKRESNÁ PROKURATÚRA BRATISLAVA IV
Hanulova 9/A, P.O. BOX 16, 840 11 Bratislava 411

Mestská časť Bratislava – Dúbravka
Malokarpatské námestie 9
841 03 Bratislava

Váš list číslo/zo dňa VZN č. 2/2015	Naše číslo Pd 83/22/1104-2	Vybavuje Mgr. Textoris	Bratislava 26.8.2022
--	-------------------------------	---------------------------	-------------------------

Vec

Všeobecne záväzné nariadenie mestskej časti Bratislava - Dúbravka č. 2/2015 zo dňa 5.5.2015 o pravidlách času predaja v obchode, času prevádzky služieb, času výstavby a času pre stavebnú činnosť - protest prokurátora

Podľa § 22 ods. 1 písm. a) v spojení s § 27 ods. 1 zákona č. 153/2001 Z. z. o prokuratúre v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon o prokuratúre“) podávam

protest prokurátora

proti Všeobecne záväznému nariadeniu mestskej časti Bratislava - Dúbravka č. 2/2015 zo dňa 5.5.2015 o pravidlách času predaja v obchode, času prevádzky služieb, času výstavby a času pre stavebnú činnosť (ďalej aj ako „VZN č.2/2015“).

Zároveň navrhujem pre nezákonnosť zrušiť ustanovenia § 2 ods. 1 písm. a), písm. b), písm. c), písm. d), písm. e), písm. g), písm. h), písm. k), ako aj § 7 ods. 1 písm. a), ods. 2, ods. 3, ods. 4 VZN č. 2/2015, nakoľko tieto sú v rozpore s ustanoveniami § 2 ods. 2, § 7 ods. 3 zákona č. 513/1991 Zb. Obchodný zákonník v platnom znení (ďalej len „Obchodný zákonník“), § 17 ods. 1, § 33 písm. a), § 38 ods. 1, § 43 zákona č. 455/1991 Zb. o živnostenskom podnikaní (živnostenský zákon) v platnom znení (ďalej len „živnostenský zákon“), § 2 písm. c), písm. zh) vyhlášky Ministerstva zdravotníctva Slovenskej republiky č. 549/2007 Z. z. ktorou sa ustanovujú podrobnosti o prípustných hodnotách hluku, infrazvuku a vibrácií a o požiadavkách na objektivizáciu hluku, infrazvuku a vibrácií v životnom prostredí (ďalej len „vyhláška č. 549/2007 Z.z.“), § 2 písm. o) zákona č. 171/2005 Z.z. o hazardných hrách a o zmene a doplnení niektorých zákonov (ďalej len „zákon o hazardných hrách“), § 6 ods. 1 zákona č. 369/1990 Zb. o obecnom zriadení (ďalej len „zákon o obecnom zriadení“), § 17 ods. 3, § 28 ods. 2 písm. b) zákona č. 377/1990 Zb. o hlavnom meste Slovenskej republiky Bratislave (ďalej len „zákon č. 377/1990 Zb.“), ako aj § 2 ods. 1 zákona č. 372/1990 Zb. o priestupkoch (ďalej len „zákon o priestupkoch“).

Podľa § 27 ods. 3, ods. 5 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

Telefón: 02/208 36 411	Fax: 02/6428 4217	IČO: 166 448	E- mail: podatelna.opba4@genpro.gov.sk	Internet www.genpro.gov.sk
----------------------------------	-----------------------------	------------------------	--	--------------------------------------

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.

(5) Ak orgán verejnej správy nevyhoví protestu prokurátora proti všeobecne záväznému právnemu predpisu uvedenému v § 21 ods. 3 písm. f) treťom bode, je prokurátor oprávnený podať žalobu na správny súd podľa osobitného predpisu.

O d ô v o d n e n i e

Prokurátor Okresnej prokuratúry Bratislava IV vykonal v súlade s ustanovením § 30 ods. 1 zákona o prokuratúre previerku týkajúcu sa zistenia a zhodnotenia stavu zákonnosti všeobecne záväzných nariadení miest a obcí vo veciach územnej samosprávy podľa ustanovenia § 4 ods. 5 písm. a) zákona o obecnom zriadení.

Účelom previerky bolo zhodnotiť stav dodržiavania zákonov a ostatných všeobecne záväzných právnych predpisov pri vydávaní všeobecne záväzných nariadení obcí podľa ustanovenia § 4 ods. 5 písm. a) zákona o obecnom zriadení, s osobitným zameraním sa na zákonnosť všeobecne záväzných nariadení obcí podľa ustanovenia § 4 ods. 5 písm. a) bodu 5. zákona o obecnom zriadení, ktorými obec ustanovila činnosti, ktorých vykonávanie je zakázané alebo obmedzené na určitý čas alebo na určitom mieste [odsek 3 písm. n)], a to tak z hľadiska procesného postupu pri ich vydávaní (dodržanie postupu podľa ustanovení § 6 ods. 1, ods. 4, ods. 6, ods. 7, ods. 8, ods. 9 zákona o obecnom zriadení), ako aj z hľadiska ich obsahu.

Predmetom previerky boli všeobecne záväzné nariadenia mestskej časti Bratislava – Dúbravka (ďalej aj ako „mestská časť“) prijaté podľa ustanovenia § 4 ods. 5 písm. a) zákona o obecnom zriadení, s osobitným zameraním na všeobecne záväzné nariadenia podľa ustanovenia § 4 ods. 5 písm. a) bodu 5. zákona o obecnom zriadení.

V rámci vykonanej previerky bola preskúmaná zákonnosť VZN č. 2/2015 so záverom, že VZN č. 2/2015 nie je v napadnutých častiach v súlade so zákonom.

Podľa § 4 ods. 1 zákona 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 ods. 5 písm. a) bod 5. zákona o obecnom zriadení obec vo veciach územnej samosprávy ustanoví nariadením činnosti, ktorých vykonávanie je zakázané alebo obmedzené na určitý čas alebo na určitom mieste [odsek 3 písm. n)].

Podľa § 6 ods. 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 § 17 ods. 3 zákona č. 377/1990 Zb. starosta je štatutárnym orgánom mestskej časti. Starosta môže rozhodovaním o právach, právom chránených záujmoch alebo povinnostiach fyzických osôb a právnických osôb v oblasti verejnej správy písomne poveriť zástupcu starostu alebo zamestnanca mestskej časti. Poverený zástupca starostu alebo zamestnanec mestskej časti rozhoduje v mene mestskej časti v rozsahu vymedzenom v písomnom poverení.

Podľa § 28 ods. 2 písm. b) zákona č. 377/1990 Zb. mestská časť môže právnickej osobe alebo fyzickej osobe oprávnenej na podnikanie uložiť pokutu do 6 638 eur, ak právnická osoba alebo fyzická osoba oprávnená na podnikanie poruší všeobecne záväzné nariadenie mestskej časti.

Podľa § 2 ods. 2 Obchodného zákonníka podnikateľom podľa tohto zákona je:

- a) osoba zapísaná v obchodnom registri,
- b) osoba, ktorá podniká na základe živnostenského oprávnenia,
- c) osoba, ktorá podniká na základe iného než živnostenského oprávnenia podľa osobitných predpisov,
- d) fyzická osoba, ktorá vykonáva poľnohospodársku výrobu a je zapísaná do evidencie podľa osobitného predpisu.

Podľa § 7 ods. 3 Obchodného zákonníka prevádzkárňou sa rozumie priestor, v ktorom sa uskutočňuje určitá podnikateľská činnosť. Prevádzkáreň musí byť označená obchodným menom podnikateľa, ku ktorému sa môže pripojiť názov prevádzkárne alebo iné rozlišujúce označenie.

Podľa § 17 ods. 1 živnostenského zákona prevádzkarňou sa rozumie priestor, v ktorom sa prevádzkuje živnosť; nie je ním priestor súvisiaci s prevádzkovaním živnosti ani technické a technologické zariadenie určené na prevádzkovanie živnosti alebo súvisiace s prevádzkovaním živnosti.

Podľa § 33 písm. a) živnostenského zákona obchodné živnosti sú najmä: kúpa tovaru na účely jeho predaja konečnému spotrebiteľovi (maloobchod) alebo na účely jeho predaja iným prevádzkovateľom živnosti (veľkoobchod).

Podľa § 38 ods. 1 živnostenského zákona pohostinskou činnosťou sa rozumie príprava a predaj jedál a nápojov, ak sa podávajú na priamu konzumáciu na mieste (ďalej len „predaj na priamu konzumáciu“). Súčasťou oprávnenia na pohostinskú činnosť je aj s ňou spojený predaj polotovarov alebo doplnkového tovaru a predaj na priamu konzumáciu podľa odseku 2.

Podľa § 43 živnostenského zákona službami sa na účel tohto zákona rozumie poskytovanie opráv a údržby vecí, preprava osôb a tovaru, iné práce a výkony na uspokojovanie ďalších potrieb.

Podľa § 2 písm. o) zákona o hazardných hrách herňou miestnosť alebo súbor miestností stavebne spolu súvisiacich a prepojených, špeciálne vybavených a zriadených na prevádzkovanie hazardných hier prevádzkovaných prostredníctvom výherných prístrojov, prostredníctvom technických zariadení obsluhovaných priamo hráčmi a videohier; herňa musí byť stavebne oddelený priestor so samostatným uzamykateľným vchodom a musí byť súčasťou pozemnej stavby podľa osobitného predpisu, ktorá má steny.

Podľa § 2 ods. 1 zákona o priestupkoch priestupkom je zavinené konanie, ktoré porušuje alebo ohrozuje záujem spoločnosti a je za priestupok výslovne označené v tomto alebo v inom zákone, ak nejde o iný správny delikt postihnuteľný podľa osobitných právnych predpisov, alebo o trestný čin.

Podľa § 2 písm. c) veta prvá, písm. zh) vyhlášky č. 549/2007 Z.z. Na účely tejto vyhlášky

c) hlučnosť je každý rušivý, obťažujúci, nepríjemný, nežiaduci, neprimeraný alebo škodlivý zvuk,

zh) referenčný časový interval je časový interval, na ktorý sa vzťahuje posudzovaná alebo prípustná hodnota. Referenčný časový interval pre deň je od 6.00 h do 18.00 h (12 h), pre večer od 18.00 h do 22.00 h (4 h) a pre noc od 22.00 h do 6.00 h (8 h).

Ako vyplýva z úvodnej časti predmetného VZN č. 2/2015, toto bolo prijaté podľa § 7a ods. 2 písm. f), 15 ods. 2 písm. a) zákona č. 377/1990 Zb. a § 4 ods. 3 písm. i), písm. n) zákona o obecnom zriadení, teda vo veciach územnej samosprávy.

Samosprávu obce zákon o obecnom zriadení vymedzuje v ustanovení § 4 ods. 1, podľa ktorého obec samostatne rozhoduje a uskutočňuje všetky úkony súvisiace so správou obce a jej majetku, všetky záležitosti, ktoré ako jej samosprávnu pôsobnosť upravuje osobitný zákon, ak takéto úkony podľa zákona nevykonáva štát alebo iná právnická osoba alebo fyzická osoba.

Orgány územnej samosprávy majú normotvornú právomoc priznanú v čl. 68 zákona č. 460/1992 Zb. Ústavy Slovenskej republiky (ďalej len „Ústava“), 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 a v čl. 71 ods. 2 Ústavy, 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. Pokiaľ obce svojou normotvornou činnosťou ukladajú povinnosti fyzickým osobám a právnickým osobám, je normotvorná pôsobnosť obce limitovaná čl. 2 ods. 3 Ústavy, podľa ktorého každý môže konať, čo nie je zákonom zakázané a nikoho nemožno nútiť, aby konal niečo, čo zákon neukladá.

Všeobecne záväzné nariadenie podľa § 6 ods. 1 zákona o obecnom zriadení predstavuje primárnu právnu úpravu, kde vo veciach územnej samosprávy môže obec vydávať nariadenia, ktoré nesmú 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. Primárnosť právnej úpravy predstavuje skutočnosť, že týmto

všeobecne záväznými nariadeniami ako podzákonným predpisom sa upravujú právne vzťahy priamo, bez osobitného splnomocnenia zákonom.

VZN č. 2/2015 v napadnutej časti však nezodpovedá vyššie uvedeným zákonným princípom.

V ustanovení § 2 VZN č. 2/2015 je obsiahnuté vymedzenie základných pojmov s tým, že definícia viacerých z nich je prebratá zo zákonných ustanovení.

Podľa § 2 písm. a), písm. b), písm. c), písm. d), písm. e), písm. g), písm. h), písm. k) VZN č. 2/2015 na účely tohto nariadenia sa rozumie:

a) prevádzkarňou priestor, v ktorom sa prevádzkuje podnikateľská činnosť, na ktorý bolo príslušným stavebným úradom vydané právoplatné rozhodnutie o účele vyžívania na maloobchod a služby,

b) podnikateľom je:

1.osoba zapísaná v obchodnom registri

2.osoba, ktorá podniká na základe živnostenského oprávnenia,

3.osoba, ktorá podniká podľa osobitných predpisov,

c) obchodnou činnosťou je najmä kúpa tovaru na účely jeho predaja konečnému spotrebiteľovi (maloobchod, veľkoobchod)

d) pohostinskou činnosťou je najmä príprava jedál a nápojov, ak sa podávajú na priamu konzumáciu na mieste,

e) službou je najmä poskytovanie opráv a údržby vecí, preprava osôb a tovaru, iné práce a výkony na uspokojenie ďalších potrieb,

g) nočným časom (referenčný časový interval pre noc) je časový úsek dňa od 22.00 hod. do 06.00 hod.

h) hlukom rušivý, obťažujúci, nepríjemný, nežiaduci, neprimeraný alebo škodlivý zvuk, ktorý spôsobuje porušenie povinností a limitov stanovených osobitným predpisom, nasledujúceho dňa, ktorým sa zabezpečuje zdravý a nerušený pokoj a odpočinok obyvateľov mestskej časti,

k) herňou je miestnosť alebo súbor miestností stavebne spolu súvisiacich a prepojených, špeciálne vybavených a zariadených na prevádzkovanie hazardných hier v zmysle zákona č. 171/2005 Z.z. o hazardných hrách v znení neskorších predpisov, ktoré sú umiestnené v stavebne oddelených priestoroch so samostatným uzamykateľným vchodom, a v ktorej poskytovanie alkoholických a nealkoholických nápojov je len doplnkovou službou.

Vo vzťahu k zneniu ustanovení § 2 VZN č. 2/2015 možno súhrne konštatovať, že preberanie zákonných úprav do všeobecne záväzných nariadení (ako podzákonných všeobecne záväzných právnych predpisov) je (minimálne) nežiaduce. V prvom rade, miestne zastupiteľstvo pri prijímaní VZN obsahovo totožného so znením zákona fakticky hlasuje o texte príslušného zákona, a teda o prijatí alebo neprijatí textu zákona ako všeobecne záväzného právneho predpisu schváleného Národnou radou Slovenskej republiky. V súvislosti s kopírovaním právnych inštitútov z iných všeobecne záväzných právnych predpisov vyššej právnej sily do všeobecne záväzných nariadení obce možno poukázať i na súčasný trend hektických zmien a prijímania nových zákonov zo strany zákonodarcu. Pri zmene alebo zrušení, prípadne prijatí nového zákona sa tak všeobecne záväzné nariadenie obce obsahujúce prekopírované ustanovenia stane vždy nezákonným. Preto je potrebné pri zmene, resp. pri prijímaní nových všeobecne záväzných nariadení zo

strany obce (mestskej časti) vyhnúť sa preberaniu inštitútov z iných všeobecne záväzných právnych predpisov vyššej právnej sily a predísť tak následným možným komplikáciám a zmenám neskôr už nezákonných všeobecne záväzných nariadení. Nie zanedbateľnou je v tomto smere tiež skutočnosť, že v prípade prebratia textu zákonnej normy do obsahu všeobecne záväzného nariadenia vzniká riziko, že v prípade, ak miestne zastupiteľstvo prijatím všeobecne záväzného nariadenia prijme pozmenené, či odlišné ustanovenie takejto právnej normy, bude takto odsúhlasené ustanovenie všeobecne záväzného nariadenia automaticky v rozpore so zákonom, ako právnym predpisom vyššej právnej sily. Tak je tomu aj v prípade viacerých pojmov definovaných v § 2 VZN č. 2/2015 [pojem prevádzkareň je definovaný odlišne od § 7 ods. 3 Obchodného zákonníka a § 17 ods. 1 živnostenského zákona, pojem podnikateľ je definovaný odlišne od § 2 ods. 2 Obchodného zákonníka, pojem obchodná činnosť je definovaný odlišne od § 33 písm. a) živnostenského zákona, pojem pohostinská činnosť je definovaný odlišne od § 38 ods. 1 živnostenského zákona, pojem služba je definovaný odlišne od § 43 živnostenského zákona, pojem nočný čas je definovaný odlišne od § 2 písm. zh) vyhlášky č. 549/2007 Z.z., pojem hlučnosť je definovaný odlišne od § 2 písm. c) vyhlášky č. 549/2007 Z.z., pojem herňa je definovaný odlišne od § 2 písm. o) zákona o hazardných hrách].

Za rozporné so zákonom ďalej považujem znenie ustanovení § 7 ods. 1 písm. a), ods. 2, ods. 3, ods. 4 VZN č. 2/2015.

Podľa § 7 ods. 1 až ods. 4 VZN č. 2/2015 kontrolnú činnosť nad dodržiavaním tohto nariadenia vykonávajú:

- a) zamestnanci mestskej časti na základe písomného poverenia,
- b) mestská polícia hlavného mesta Slovenskej republiky Bratislavy.

(2) Starosta môže právnickej osobe, ktorá poruší toto nariadenie uložiť pokutu podľa osobitného predpisu.

(3) Porušenie tohto nariadenia fyzickou osobou sa posudzuje ako priestupok podľa osobitného predpisu.

(4) Právnickej alebo fyzickej osobe oprávnenej na podnikanie, ktorá poruší toto VZN môže mestská časť Bratislava-Dúbravka v súlade s § 13 ods. 9 písm. a) zákona 369/1990 Zb. o obecnom zriadení v znení neskorších predpisov uložiť pokutu do výšky 6 638,- eur.

Vo vzťahu k zneniu ustanovenia § 7 ods. 1 písm. a) VZN č. 2/2015 je potrebné uviesť, že plnenie povinností vyplývajúcich zo všeobecne záväzných nariadení pre rôzne subjekty môžu kontrolovať iba tie orgány obcí/miest alebo tie subjekty, ktorým takéto právo dáva priamo zákonná úprava a vo všeobecne záväznom nariadení nemožno zmocniť ľubovoľný subjekt na výkon takejto činnosti. To isté sa týka i oprávnenia starostu vo vzťahu ku prípadnému zmocneniu zamestnanca alebo inej osoby na výkon kontroly. Starosta nemá zákonom zverenú oprávnenie poveriť konkrétneho zamestnanca obce výkonom kontroly. Vyplýva to zo samotnej podstaty všeobecne záväzného nariadenia ako normatívneho aktu regionálnej povahy, teda právneho aktu s účinkami pôsobnosti v konkrétne vymedzenom regióne a voči konkrétne určeným subjektom a to hranicami obce, ktorého realizáciu a dodržiavanie je možné kontrolovať iba zákonom vymedzeným spôsobom. Zhrnúc uvedené, kontrolovať dodržiavanie všeobecne záväzného nariadenia môže obecná polícia ako poriadkový útvar pôsobiaci pri zabezpečovaní obecných vecí verejného poriadku,

ochrany životného prostredia v obci a plnení úloh vyplývajúcich zo všeobecne záväzných nariadení obce, z uznesení obecného zastupiteľstva a z rozhodnutí starostu obce. Obecná polícia zabezpečuje verejný poriadok v obci, spolupôsobí pri ochrane jej obyvateľov a iných osôb v obci pred ohrozením ich života a zdravia.

Vo vzťahu k ustanoveniu § 7 ods. 3 VZN č. 2/2015 uvádzam, obec (mestská časť) nedisponuje oprávnením akýmkoľvek spôsobom tvoriť alebo vykladať priestupkové právo (priestupkové konanie a skutkové podstaty priestupkov). Prejednávanie priestupkov je procesom aplikácie práva a z oprávnenia aplikovať právo si obec nemôže vyvodiť oprávnenie akýmkoľvek spôsobom v právnej norme priestupkové právo tvoriť alebo vykladať. Mestská časť preto vo všeobecne záväznom nariadení nemôže určiť, že akékoľvek konanie fyzických osôb zakladá skutkovú podstatu priestupku a že je postihnutelné podľa zákona o priestupkoch. Porušením povinností uložených VZN č. 2/2015 by mohla byť založená príslušná skutková podstata priestupku podľa § 48 zákona o priestupkoch, táto skutočnosť však nemôže byť vzhľadom na vyššie uvedené konštatovaná vo všeobecne záväznom nariadení, ale len v procese aplikácie práva (v priestupkovom konaní). Rovnaké závery platia aj pre úpravu postihovania správnych deliktov. Pokiaľ ide o porušenie VZN č. 2/2015, toto síce môže zakladať skutkovú podstatu správneho deliktu podľa ustanovenia § 28 ods. 2 písm. b) zákona č. 377/1990 Zb. o hlavnom meste Slovenskej republiky Bratislave (ďalej len „zákon č. 377/1990 Zb.“), avšak táto skutočnosť nemôže byť konštatovaná vo VZN, ale len v procese aplikácie práva (v správnom konaní o správnom delikte).

V ustanovení § 7 ods. 2 VZN č. 2/2015 mestská časť priznala starostovi oprávnenie uložiť právnickej osobe, ktorá poruší toto nariadenie pokutu podľa osobitného predpisu s tým, že uvedené ustanovenie VZN č. 2/2015 obsahuje legislatívny odkaz na ustanovenie § 28 ods. 2 písm. b) zákona č. 377/1990 Zb. Predmetné zákonné ustanovenie však oprávnenie uložiť pokutu za porušenie všeobecne záväzného nariadenia vydaného mestskou časťou priznáva samotnej mestskej časti, nie starostovi.

Napokon, ustanovenie § 7 ods. 4 VZN č. 2/2015 obsahuje neaktuálny odkaz na ustanovenie § 13 ods. 9 písm. a) zákona o obecnom zriadení, keďže oprávnenie obce ukladať právnickým osobám a fyzickým osobám – podnikateľom pokuty za spáchanie správneho deliktu spočívajúceho v porušení všeobecne záväzného nariadenia obce je s účinnosťou od 1.7.2015 upravené v ustanovení § 27b zákona o obecnom zriadení. V podmienkach hlavného mesta SR Bratislavy navyše v tomto smere platí špeciálna právna úprava obsiahnutá v ustanovení § 28 ods. 2 písm. b) zákona č. 377/1990 Zb.

Nakoľko Všeobecne záväzné nariadenie mestskej časti Bratislava - Dúbravka č. 2/2015 zo dňa 5.5.2015 o pravidlách času predaja v obchode, času prevádzky služieb, času výstavby a času pre stavebnú činnosť je v ustanoveniach § 2 ods. 1 písm. a), písm. b), písm. c), písm. d), písm. e), písm. g), písm. h), písm. k), ako aj § 7 ods. 1 písm. a), ods. 2, ods. 3, ods. 4 v rozpore s ustanoveniami § 2 ods. 2, § 7 ods. 3 Obchodného zákonníka, § 17 ods. 1, § 33 písm. a), § 38 ods. 1, § 43 živnostenského zákona, § 2 písm. c), písm. zh) vyhlášky č. 549/2007 Z.z., § 2 písm. o) zákona č. 171/2005 Z.z. o hazardných hrách, § 6 ods. 1 zákona o obecnom zriadení, § 17 ods. 3, § 28 ods. 2 písm. b) zákona č. 377/1990 Zb., ako aj § 2 ods. 1

zákona o priestupkoch, navrhujem uvedené všeobecne záväzné nariadenie v napadnutej časti zrušiť.

Mgr. Miloš Textoris
námestník okresnej prokurátorky