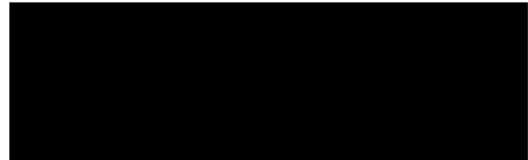




Váš dopis ze dne 8. dubna 2021

Praha 28. dubna 2021



Odpověď Ministerstva zdravotnictví na žádost o informaci dle zákona č.106/1999 Sb., o svobodném přístupu k informacím, ve znění pozdějších předpisů

K Vámi podané žádosti o poskytnutí informace dle zákona č. 106/1999 Sb., o svobodném přístupu k informacím, ve znění pozdějších předpisů, doručené Ministerstvu zdravotnictví dne 8. dubna 2021, evidované pod č. j.: [redacted] ve věci *obsahu zákona č. 65/2017 Sb. (konkrétně dotazy viz odpovědi níže)*; Vám sdělujeme následující:

1. *Jak je to s používáním zahříváných tabákových výrobků typu iQOS? Považují se za elektronickou cigaretu nebo klasický tabákový výrobek?*

Pokud jde o kategorizaci tohoto typu výrobku tvořeného z elektronického zařízení a tabákové náplně pro účely zákona č. 65/2017 Sb., o ochraně zdraví před škodlivými účinky návykových látek, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „zákon č. 65/2017 Sb.“), tabákovou náplň lze skutečně považovat za tabákový výrobek viz § 2 písm. b) zákona. Elektronické zařízení však dle názoru Ministerstva zdravotnictví definici tabákového výrobku pro účely zákona č. 65/2017 Sb. nenaplnuje.

Jedná-li se o používání těchto výrobků a výklad zákona č. 65/2017 Sb. v tomto směru, s přihlédnutím k účelu zákona a s přihlédnutím k výrobcem deklarovanému principu fungování, který vykazuje znaky fungování elektronické cigarety, máme za to, že i na používání tohoto typu výrobku lze analogicky aplikovat ustanovení § 8 cit. zákona, který stanovuje zákaz kouření a používání elektronických cigaret na různých typech míst. V opačném případě by bylo možno tolerovat užívání těchto výrobků např. ve školách a školských zařízeních, což není zejména z hlediska výchovy a ochrany zdraví dětí a mládeže žádoucí a současně je to i proti cílům právní normy.

Vzhledem k tomu, že ve vnitřních prostorech provozoven stravovacích služeb je používání elektronických cigaret povoleno, podle Ministerstva zdravotnictví je tato výjimka uplatnitelná i pro tyto typy výrobků, které jsou z hlediska principu fungování obdobou elektronických cigaret. Zde je třeba zároveň upozornit, že provozovatelům





provozoven stravovacích služeb zákon nebrání v tom, aby zakázali používání elektronických cigaret či tohoto výrobku ve své provozovně.

2. *Někteří podnikatelé s předmětem podnikání „Hostinská činnost“ ve snaze obejít účinky tzv. „protikuřáckého zákona“ tvrdí, že provozují soukromý klub, do kterého má přístup pouze vybraná členská základna. Jak se při dozorové činnosti na tyto tzv. soukromé kluby nahlíží, když v nich dochází k prodeji alkoholických nápojů a pokrmů? Jedná se o provozovnu stravovacích služeb – viz vymezení pojmů dle § 2 zákona č. 65/2017 Sb.?*

Pokud se jedná o soukromý klub, který není veřejnosti volně přístupný, ale počítá se zde s členstvím a s prodejem pokrmů, kterým je i rozlévaný nápoj atd., jsme toho názoru, že se jedná o provozovnu stravovacích služeb, ačkoliv by zde byl omezen přístup pouze pro členy klubu. V této souvislosti je třeba zdůraznit, že provozovna stravovacích služeb je jedním z typů potravinářských provozoven. Definice potravinářské provozovny nedává prostor pro závěr nezbytnosti veřejnosti volně přístupných prostor, když podle článku 3 odst. 2 nařízení Evropského parlamentu a Rady (ES) č. 178/2002 ze dne 28. ledna 2002, kterým se stanoví obecné zásady a požadavky potravinového práva, zřizuje se Evropský úřad pro bezpečnost potravin a stanoví postupy týkající se bezpečnosti potravin, „potravinářským podnikem“ je veřejný nebo soukromý podnik, ziskový nebo neziskový, který vykonává činnost související s jakoukoli fází výroby, zpracování a distribuce potravin. Podle článku 2 citovaného nařízení mezi potraviny patří i nápoje.

Ani zákon č. 65/2017 Sb. neváže povinnosti a zákazy na konkrétní právní formu právnické osoby (např. spolek), ale na vymezené činnosti a prostory. Z uvedeného vyplývá, že se na klub, kde se prodávají pokrmy nebo nápoje, vztahují stejné předpisy jako na ostatní provozovny stravovacích služeb, tedy i zákaz kouření a s tím související povinnosti podle § 8 a § 9 zákona č. 65/2017 Sb.

3. *Dále zákon č. 65/2017 povoluje příležitostný prodej lihovin. Jaké v praxi existují možnosti oznamování tohoto příležitostného prodeje, resp. následně způsoby kontroly, kromě předložení písemného dokladu, že byl příležitostný prodej lihovin oznámen správci spotřební daně? Je možné v rámci kontroly příležitostného prodeje lihovin (např. strážník MP, pracovník živnostenského úřadu) zjišťovat obsah alkoholu na místě lihoměrem, popř. jakým typem, aby byl v souladu se zákonem o metrologii, pokud podléhá tomuto zákonu?*

Podmínky pro splnění povinnosti oznámení příležitostného prodeje lihovin jsou stanoveny v § 14 odst. 3 a 4 zákona č. 65/2017 Sb. Konkrétní způsob provedení kontroly plnění této povinnosti zákon č. 65/2017 Sb. blíže nestanovuje. Část tohoto dotazu ohledně konkrétních způsobů kontroly dané povinnosti představuje žádost o vytvoření nové informace (na rozdíl od jiných stanovisek v tomto dokumentu uvedených), a tudíž není dle § 2 odst. 4 zákona č. 106/1999 Sb., o svobodném přístupu k informacím, ve znění pozdějších předpisů, předmětem daného zákona. Podle ustanovení § 2 odst. 4 zákona č. 106/1999 Sb. se povinnost poskytovat informace netýká dotazů na názory, budoucí rozhodnutí a vytváření nových informací.

4. *Živnostenské úřady dozorují dodržování povinností stanovených v § 5 odst. 2 a § 13 odst. 1 zákona 65/2017 Sb. Zde je stanoveno, že text zákazu prodeje musí být pořízen v českém jazyce černými tiskacími písmeny na bílém podkladě o velikosti písmen nejméně 2 cm. Zjistí-li živnostenský úřad při dozorové činnosti, že písmo je menší než 2 cm, jedná se o přestupek, za jehož spáchání se uloží sankce. Postačí, pokud k měření použijeme běžného pravítka, zakoupeného*



v papírnictví nebo je nutné pro měření využívat speciální měřidlo ve smyslu zákona č. 505/1990 Sb., o metrologii?

V případě postupu kontrolního orgánu (v tomto případě živnostenských úřadů), je-li kontrolní zjištění pokladem pro zahájení správního řízení, pak jakákoliv měřidla musí být kalibrována a používána v souladu se zákonem č. 505/1990 Sb., o metrologii, ve znění pozdějších předpisů. V opačném případě by se jednalo o screeningovou metodu, a případný úkon předcházející kontrole, který je ale v případě zjištění závad právně nevyhnutelný.

5. *Prosíme o Vaše stanovisko, jak má živnostenský úřad při dozorové činnosti správně postupovat, pokud zjistí, že text zákazu odpovídá znění § 5 odst. 2, resp. § 13 odst. 1 zákona 65/2017 Sb., ale zveřejněná viditelná definice v provozovně je uvedena nepřesně (např. je uvedeno tabáku namísto správného tabákových výrobků, je uvedeno alkoholu namísto správného alkoholických nápojů, nebo chybí některé slovo)?*

Text zákazu prodeje by měl zahrnovat všechno zboží, které je na daném místě prodáváno, vztahuje-li se na něj ustanovení § 5 odst. 2 zákona č. 65/2017 Sb., a měl by užívat pojmy dotčeným zákonem zavedené. Vždy tedy bude záležet i na konkrétním prodávaném sortimentu. Je-li v provozovně možné koupit vedle tabákových výrobků např. i kuřácké pomůcky či elektronické cigarety, je třeba, aby tyto konkrétní typy výrobků byly součástí textu zákazu prodeje umístěného viditelně v provozovně, a to v českém jazyce černými písmeny na bílém podkladě o velikosti písmen nejméně 2 cm.

Konkrétní způsob provedení kontroly plnění uvedených povinností však zákon č. 65/2017 Sb. nestanovuje. Je záležitostí daného kontrolního orgánu (obecního živnostenského úřadu) a jeho metodického vedení, které není primárně v gesci Ministerstva zdravotnictví, ale Ministerstva průmyslu a obchodu. Stejně tak je v individuálních případech záležitostí konkrétního kontrolního orgánu stanovení výše uložené pokuty, kterou je u uvedeného přestupku možné uložit až do výše 10 000 Kč.

Na závěr upozorňujeme, že toto stanovisko není právně závazné, neboť takový výklad zákona mohou v konkrétních případech provádět pouze soudy České republiky.

S pozdravem

