

UNIVERZITA KARLOVA V PRAZE

PRÁVNICKÁ FAKULTA



Katedra finančního práva a finanční vědy

**Finančněprávní aspekty loterií a jiných
podobných her se zaměřením na poker**

DIPLOMOVÁ PRÁCE

Vladimír Krasula

Vedoucí diplomové práce

JUDr. Radim Boháč, Ph.D.

Červen 2012

Prohlášení

Prohlašuji, že jsem předkládanou diplomovou práci vypracoval samostatně, všechny použité prameny a literatura byly řádně citovány a práce nebyla využita k získání jiného nebo stejného titulu.

V Praze dne 27. června 2012

.....
Vladimír Krasula

Poděkování

Rád bych poděkoval vedoucímu diplomové práce JUDr. Radimu Boháčovi, Ph.D. za cenné rady, připomínky a čas, který mé práci věnoval. Poděkování patří rovněž mé rodině a přítelkyni za trpělivost a podporu.

Obsah

Úvod.....	6
1. Základní pojmy	8
1.1. Herní právo	8
1.2. Hra	8
1.3. Sázka	9
1.4. Loterie a jiné podobné hry	10
1.5. Poker	12
1.6. Provozovatel loterie a jiné podobné hry	14
1.7. Účastník loterie a jiné podobné hry	14
1.8. Vklad do hry	15
1.9. Výhra	15
2. Občanskoprávní úprava herního práva.....	16
2.1. Vývoj občanskoprávní úpravy sázky a hry v českých zemích	16
2.2. Současná platná úprava sázek a her v občanském zákoníku	18
2.2.1. Nevymahatelnost sázek a her	18
2.2.2. Los	19
2.2.3. Výjimka z ustanovení § 845 odst. 1	20
2.3. Spotřebitelská úprava sázky a hry	21
2.4. Úprava sázky a hry v novém občanském zákoníku.....	22
3. Finančněprávní a správně právní úprava sázek a her	23
3.1. Účel, cíle, předmět a systematika loterijního zákona	23

3.2.	Loterie, jiné podobné hry a poker	24
3.3.	Povolení k provozování loterií a jiných podobných her	31
3.4.	Provozování loterií a jiných podobných her se zaměřením na poker	38
3.5.	Správní úřady a správní dozor	40
3.5.1.	Povolující orgány	41
3.5.2.	Správní dozor	41
3.6.	Daně z loterií a jiných podobných her	43
3.6.1.	Odvod z loterií a jiných podobných her	44
3.6.2.	Úprava loterií a jiných podobných her v zákoně o dani z příjmu.....	45
3.7.	Správní poplatky	51
4.	Trestněprávní úprava herní problematiky	53
4.1.	Trestné činy fyzických osob	53
4.2.	Trestné činy právnických osob	54
5.	Úprava pokeru ve vybraných evropských zemích	56
5.1.	Belgická úprava pokeru a hazardních her	57
5.2.	Estonská úprava pokeru hazardních her	59
5.3.	Italská úprava pokeru a hazardních her	61
6.	Úprava de lege ferenda.....	65
	Závěr	68
	Seznam použitých zkratk	70

Úvod

Sázky a hry jsou společenským fenoménem od nepaměti, se schopností lidí vyrábět nástroje a předměty se objevují první hrací kostky¹ (v arabštině se kostky označují jako „az-zahr“, z tohoto slova se pravděpodobně vyvinulo slovo hazard), s rozvojem knihtisku se masově rozvíjí karetní hry a v době digitálního věku se přesouvá hazard stále více na internet.

Státní moc na celém světě vzestup těchto potenciaálně nebezpečných a návykových aktivit nenechala bez povšimnutí a začala přijímat kroky na veřejnoprávní i soukromoprávní bázi k jeho regulaci. Stejně je tomu i v České republice, kdy sázky a hry ponechává zákonodárce v oblasti občanského práva, ale od určitého okamžiku přecházejí do sféry veřejného práva a jsou upravovány v zákoně č. 202/1990 Sb., zákon o loteriích a jiných podobných hrách.

Cílem této práce je zjistit, které sázky a hry do sféry veřejného práva nepatří, a naopak stanovit, kde leží hranice her, které už zákonodárce upravuje jako loterie a jiné podobné hry a podléhají tak striktním pravidlům loterijního zákona.

Poker je společenský fenomén posledních let. Zákonodárce na něj reagoval až novelou zákona o loteriích a jiných podobných hrách účinnou od začátku roku 2012. Cílem této práce je zjistit, zda poker je loterií a jinou podobnou hrou ve smyslu loterijního zákona nebo zda nesplňuje zákonem stanovené podmínky a jedná se pouze o sázku a hru. V diplomové práci se proto věnuji především úpravě pokeru a ostatní instituty herního práva popisují jen do té míry, aby s nimi mohl být poker porovnán a srovnání s nimi posloužilo jako interpretační východisko.

Poker je turnajová nebo hotovostní karetní hra, ve které se hraje i o vysoké peněžní částky. Proto dalším cílem mé diplomové práce je zjistit, jaké daňové povinnosti plynou provozovatelům pokeru a zda nějaké daňové povinnosti zákon stanovuje i pro hráče pokeru samotné. Cílem diplomové práce je také zjistit, jaké nové daňové a správní

¹PETROVA MICHAJLOVA, Alexandra. Historie hazardu. In: *Dvorek.eu* [online]. 2009, 28.12.2009 [cit. 2012-06-14]. Dostupné z WWW: <<http://www.dvorek.eu/clanek/23585>>.

poplatkové povinnosti mají provozovatelé loterií a jiných podobných her od 1. 1. 2012, neboť zákonná úprava v této oblasti doznala mnohých změn.

Česká republika je už déle než osm let členem Evropské unie a každý členský stát Evropské unie je zavázán respektovat právo Evropské unie včetně judikatury Soudního dvora EU. Dalším z cílů diplomové práce je stanovit, zda je česká úprava loterií a jiných podobných her v souladu s evropským právem.

V neposlední řadě je cílem diplomové práce zjistit, jak je poker upravován v jiných státech Evropské unie srovnatelných s Českou republikou, a pokud možno navrhnout úpravu loterií a jiných podobných her tak, aby byly odstraněny případné zjištěné nedostatky současné právní úpravy.

Práce je zpracována k právnímu stavu platnému k 20. červnu 2012. Tam, kde práce používá zkratk „loterijní zákon.“, popř. „zákon o loteriích“, či „občanský zákoník.“, má se tím na mysli zákon č. 202/1990 Sb., o loteriích a jiných podobných hrách, resp. zákon č. 40/1964 Sb., občanský zákoník.

1. Základní pojmy

Dříve než přistoupíme k samotné právní úpravě loterií a jiných podobných her, je nutné seznámit se s nejdůležitějšími pojmy herního práva.

1.1. Herní právo

Herní právo není samostatné právní odvětví na úrovni trestního, občanského nebo finančního práva, ale uskupení právních norem soukromého a veřejného práva, která se vyznačují stejným předmětem, metodou a účelem úpravy². Předmětem vztahů herního práva jsou společenské vztahy vznikající při uskutečňování sázek a her, stejně jako normotvorná, dozorčí a rozhodovací činnost správních orgánů v této oblasti. Veřejnoprávní úprava herního práva je u nás obsažena hlavně v zákoně č. 202/1990 Sb., o loteriích a jiných podobných hrách, v zákoně č. 586/1992 Sb., o dani z příjmu, zákoně č. 634/2004 Sb., o správních poplatcích, zákon č. 531/1990 Sb., o územních finančních orgánech a v podzákoně právní úpravě ve formě vyhlášek ministerstva financí. Soukromoprávní úprava je obsažena především v zákoně č. 40/1964 Sb., Občanský zákoník.

1.2. Hra

Hra je z filosofického hlediska a obecně zažitého vnímání lidí pojem obsahově široký. Obsahuje dětské hry, sportovní hry, ale i hry karetní a hazardní. Z právního hlediska je pojem hra užší než z výše popsaného filosofického pohledu. Pro pochopení tohoto vztahu musíme pojem hra dát do historické souvislosti s úpravou hry v ABGB. Tento zákoník stanovil: „*Každá hra je druhem sázky; práva ustanovená pro sázky platí také pro hry.*“³ A jelikož o sázce stanovil: „*Smluví-li se o události, oběma stranám ještě neznámé, určitá cena mezi nimi pro toho, jehož tvrzení výsledku odpovídá, vzniká*

² KRAMÁŘ, Květoslav a Aleš HUŠÁK. Herní právo. Plzeň: Vydavatelství a nakladatelství Aleš Čeněk, 2006, 181 s. ISBN 80-868-9880-6. s. 11.

³ Tamtéž, s. 19.

sázka.⁴ Z pojmu sázka tedy jasně vyplývá, že strany o výsledku svého závazku nemají předem jistotu. Zda budou strany povinny ze závazku plnit, závisí na riziku a vstupovat do podobného právního vztahu je „hazard“. Proto logicky vyplývá, že každá hra je druhem sázky, a pokud zákonodárce mluví o hře, mluví nutně o hře hazardní, která je spojena s nejistým výsledkem a rizikem. Historické souvislosti úpravy hry v ABGB a současném občanském zákoníku budou vysvětleny dále.

Hra je tedy definována jako občanskoprávní vztah založený smlouvou. V tomto občanskoprávním vztahu slibuje jedna strana druhé straně plnění v závislosti na výsledku fyzické nebo duševní činnosti, při dodržení předem stanovených pravidel⁵. Hra může představovat jednostranný, dvoustranný nebo vícestranný právní vztah.

Právní úprava hry i sázky je obsažena v občanském zákoníku, který upravuje nároky ze hry a pohledávky vědomě do hry poskytnuté tak, že pokud nejde o výherní podnik, který provozuje stát nebo který byl úředně povolen, nelze nároky a pohledávky vymáhat, jedná se totiž o naturální obligaci. Jejich dobrovolnému splacení podle ustanovení § 455 občanského zákoníku však nic nebrání.

1.3.Sázka

Sázka je právní vztah vznikající na základě smlouvy o sázce. Může stejně jako u hry být jedno, dvou nebo vícestranná, což záleží na množství osob slibujících v případě nepravdivosti jejich tvrzení plnění ostatním účastníkům smluvního vztahu.

Občanský zákoník sázce stejně jako hře přisuzuje vlastnosti naturální obligace. Dobrovolné splnění závazku ze sázky však nezakládá bezdůvodné obohacení.

Sázka a hra jsou velice blízké pojmy, jejich hranice nejsou úplně jasné a mnohdy do sebe zasahují, nemá proto význam rozlišovat jejich právní účinky⁶. Avšak z filosofického hlediska jde u sázky spíše o to, které protichůdné tvrzení je pravdivé

⁴ KRAMÁŘ, Květoslav a Aleš HUŠÁK. Herní právo. Plzeň: Vydavatelství a nakladatelství Aleš Čeněk, 2006, 181 s. ISBN 80-868-9880-6. s. 19.

⁵ HENDRYCH, Dušan. *Právní slovník*. 3., podstatně rozš. vyd. V Praze: C.H. Beck, 2009, xxii, 1459 s. Beckovy odborné slovníky. ISBN 978-80-7400-059-1. s 267-268.

⁶ KRAMÁŘ, Květoslav a Aleš HUŠÁK. Herní právo. Plzeň: Vydavatelství a nakladatelství Aleš Čeněk, 2006, 181 s. ISBN 80-868-9880-6. s. 23.

a u hry je rozhodující výsledek fyzické nebo duševní aktivity. Poker, který je definován dále, obsahuje prvky obou těchto pojmů.

1.4. Loterie a jiné podobné hry

Loterie a jiné podobné hry je užším pojmem než pojem sázka a hra. Jedná se o pojem veřejného práva a označuje jen ty sázky a hry upravené v zákoně č. 202/1990 Sb., o loteriích a jiných podobných hrách (dále jen jako Loterijní zákon). Loterijní zákon definuje loterii a jinou podobnou hru v ustanovení § 1. a v ustanovení § 2 poskytuje jejich demonstrativní výčet.

Loterie a jiné podobné hry můžeme dělit na standardní hry⁷, jež jsou provozovány za účelem podnikání a dosažení hospodářského prospěchu (zisku). Standardní hry jsou definovány v ustanovení § 1 odst. 1 jako loterie nebo jiné podobné hry, jichž 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 (dále jen herní plán). Nezáleží přitom na tom, provádí-li se hra pomocí mechanických, elektronickomechanických, elektronických nebo obdobných zařízení.

V ustanovení §1 odst. 3 zákon dále stanovuje, že okolnost, jež určuje výhru (výsledek slosování, sportovního utkání, dostihů, závodů a jiné budoucí události), nesmí být nikomu předem známa a musí být takového druhu, aby nemohla být provozovatelem nebo sázejícím ovlivněna. Ustanovení § 1 odst. 6 stanovuje, že loterie a jiné podobné hry, musí svým účastníkům zaručovat rovné podmínky hry a výhry, jinak jsou zakázány. V ustanovení § 1 odst. 7 zákonodárce stanovuje, že provozovatelem loterie nebo jiné podobné hry může být jen právnická osoba se sídlem na území České republiky, která má povolení od oprávněného orgánu.

⁷ KRAMÁŘ, Květoslav a Aleš HUŠÁK. Herní právo. Plzeň: Vydavatelství a nakladatelství Aleš Čeněk, 2006, 181 s. ISBN 80-868-9880-6 s.41.

Loterijní zákon upravuje v ustanovení § 1 odst. 5 také kategorii nestandardních her⁸. Jejich smyslem je propagace a reklama hlavní podnikatelské činnosti provozovatele. Charakter nestandardních her mají spotřebitelské soutěže, což jsou soutěže, ankety a jiné akce o ceny, ve kterých souhrn nepeněžitých výher za jeden kalendářní rok nepřesáhne částku 200 000 Kč a hodnota jednotlivé výhry nepřesáhne částku 20 000 Kč. Spotřebitelské soutěže podléhají pouze oznamovací povinnosti u místně příslušného finančního úřadu. Zákon upravuje také spotřebitelské loterie, což jsou soutěže, ankety a jiné akce o ceny, při nichž se provozovatel zavazuje vyplatit účastníkům určeným slosováním nebo jiným náhodným výběrem peněžní ceny, vkladní knížky, cenné papíry, pojištění apod. a nemovitosti, a při kterých je podmínkou účasti zakoupení určitého zboží, služby nebo jiného produktu a doložení tohoto nákupu provozovateli nebo uzavření smluvního vztahu s poskytovatelem zboží, služby nebo jiného produktu nebo účast na propagační či reklamní akci poskytovatele anebo provozovatele, a to i nepřímo prostřednictvím jiné (další) osoby. Za spotřebitelskou loterii se považují také soutěže, ankety a jiné akce o ceny, při nichž se provozovatel za výše uvedených podmínek zavazuje poskytnout účastníkům nepeněžitě plnění, služby nebo ceny ve zboží a produktech apod., jestliže souhrn všech nepeněžitých výher za všechny provozovatelem provozované hry v peněžním vyjádření přesáhne za jeden kalendářní rok částku 200 000 Kč a hodnota jednotlivé výhry přesáhne částku 20 000 Kč. Provozování spotřebitelských loterií je zakázáno.

Okruh osob, které mohou spotřebitelskou soutěž pořádat, není zákonem omezen, takže ji mohou uspořádat i fyzické osoby se způsobilostí k právním úkonům, popřípadě právnické osoby zahraniční, nebo se zahraniční majetkovou účastí. Standardní hru mohou pořádat jen právnické osoby se sídlem na území České republiky bez zahraniční majetkové účasti.

Legální definice loterie a jiné podobné hry je rozdělená do několika ustanovení v loterijním zákoně a dělí se na hry standardní a nestandardní. Standardní hry jsou upraveny v ustanovení § 1 odst. 2 a jejich hlavními znaky jsou dobrovolná účast fyzických osob, zaplacení vkladu (sázky), fakt, že o výhře rozhoduje náhoda, existence

⁸ KRAMÁŘ, Květoslav a Aleš HUŠÁK. Herní právo. Plzeň: Vydavatelství a nakladatelství Aleš Čeněk, 2006, 181 s. ISBN 80-868-9880-6. s. 41.

herních pravidel a povolení provozovatele hry od oprávněného orgánu. Nestandardní hry (spotřebitelské soutěže) jsou upraveny v ustanovení § 1 odst. 5 a slouží k propagaci a reklamě. Podléhají pouze oznamovací povinnosti a na její provozování nejsou kladeny tak přísné podmínky.

1.5.Poker

Poker je společenská karetní hra pro 2 až 10 hráčů. Hraje se s 52 kartami rozdělenými na kříže, káry, srdce a píky. Cílem hry je vybudovat co nejsilnější herní kombinaci nebo donutit protivníka zahodit karty⁹. Hraje se ve formě turnajů, kde počet účastníků turnaje bývá zpravidla omezen provozní kapacitou pořadatele a hráči jsou následně rozděleni k jednotlivým hracím stolům podle typu hry a hraje se, dokud nezůstane pouze jeden z hráčů. Poker se hraje také o hotové peníze, kdy cílem hráčů je vyhrát co nejvíc peněz. Variant a forem pokeru je hodně, ale společným pro všechny je hodnotový systém herních kombinací¹⁰.

Poker se stal společenským fenoménem v posledních letech. Důležitým okamžikem pro rozšíření a popularitu pokeru byla výhra amerického amatérského pokerového hráče Chrise Moneymakera¹¹ v Las Vegas na World Series of Poker v roce 2003, když vyhrál v pokerovém turnaji 2 500 000 USD. Pro účast na tomto turnaji je nutno zaplatit vstupné (buy-in) v hodnotě 10 000 USD, Chris se tomuto vyhnul, když se na turnaj kvalifikoval za pouhých 39 dolarů prostřednictvím internetového turnaje na herně pokerstars.com. Tento příběh, kdy se obyčejný člověk z pohodlí svého domova kvalifikuje na největší turnaj světa a na něm porazí tisíce soupeřů a u toho královsky zbohatne, rozpoutal pokerový boom. Podobný příběh se v loňském roce stal Martinu Staszko¹², který vytvořil vlnu zájmu o poker v České republice.

⁹ PRAVIDLA POKERU V KOSTCE. In: Poker24.cz [online]. 2006 [cit. 2012-06-18]. Dostupné z WWW: <<http://www.poker24.cz/pravidla-pokeru>>.

¹⁰ VÝHERNÍ KOMBINACE V POKERU. In: Poker24.cz [online]. 2006 [cit. 2012-06-18]. Dostupné z WWW: <<http://www.poker24.cz/prehled-vyhernich-kombinaci>>.

¹¹ CHRIS MONEYMAKER POKER BIO. In: *Chrismoneymaker.com* [online]. 2012 [cit. 2012-06-18]. Dostupné z: <http://www.chrismoneymaker.com/wiki/>

¹² Nejbohatším Čechem v historii pokeru se dnes stává Martin Staszko. In: Protisedi.cz [online]. 2009, 9.11.2009 [cit. 2012-06-18]. Dostupné z WWW: <<http://www.protisedi.cz/article/nejbohatsim-cechem-v-historii-pokeru-se-dnes-stava-martin-staszko>>.

Poker nebyl v loterijním zákoně dlouho definován, od nového roku ale loterijní zákon v ustanovení § 2 písm. m) nově upravuje turnajové a hotovostní sázkové hry provozované pomocí karet, při nichž není předem určen počet účastníků a ani není známa výše vsazených částek, kdy účastníci platí vklad (sázku) nebo startovné, jehož návratnost se účastníkovi nezaručuje a výhra se vypočítává podle podmínek stanovených v herním plánu. Tyto hry mohou být uskutečňovány jako stolní hry, při nichž sázející hrají jeden proti druhému na hracích stolech ve zvláště k tomu určených hernách (kasínech), nebo prostřednictvím zařízení obsluhovaných přímo sázejícím (prostřednictvím sítě internet, výherních hracích přístrojů a dalších dálkových prostředků). Mezi karetní turnajové a hotovostní sázkové hry patří podle Ministerstva financí i poker.¹³

Poker byl v České republice provozován i před novelou loterijního zákona. Hlavními provozovateli byly zahraniční internetové pokerové herny, dále byl hrán v tuzemských kasínech a v pokerových klubech.

Pokerové kluby měly v převážné míře právní formu občanského sdružení, poker upravovaly ve svých stanovách jako sport a provozovaly běžně pokerové turnaje i hotovostní hry.¹⁴ Od nového roku už podle loterijního zákona provozovat poker nesmějí. Některé pokerové kluby ale své činnosti nezanechaly a 35 z nich se spojilo v České pokerové asociaci. Ta zastává názor, že poker do působnosti loterijního zákona nepatří¹⁵. V současné době probíhá několik správních řízení s pokerovými kluby, které provozují poker bez řádného povolení.

Poker vykazuje znaky jak dovednostní soutěže, tak hry založené na náhodě, a proto není jednoduché posoudit, zda je správný postoj Ministerstva financí nebo České pokerové asociace. Můj názor je vyjádřen níže.

¹³ Stanovisko ke karetním sázkovým hrám podle § 2 písm. m) zákona č. 202/1990 Sb. In: *Mfcr.cz* [online]. 2012 [cit. 2012-06-20]. Dostupné z WWW: <http://www.mfcr.cz/cps/rde/xbcr/mfcr/Methodika_Stanovisko_MF_Karetni_sazkove_hry_zakon_202-1990_01012012.pdf>.

¹⁴ Stanovy občanského sdružení Poker Club Turnov o.s. In: *Pokerclubturnov.webnode.cz* [online]. ca. 2010 [cit. 2012-06-25]. Dostupné z WWW: <<http://pokerclubturnov.webnode.cz/stanovy/>>.

¹⁵ Postoj AČP k novele loterijního zákona. In: *Pokerczech.cz* [online]. ca. 2011 [cit. 2012-06-20]. Dostupné z WWW: <<http://www.pokerczech.cz/2011/zachovejte-paniku-kluby-jedou-dal-loterijni-zakon-se-na-jejich-cinnost-nevztahuje/>>.

1.6. Provozovatel loterie a jiné podobné hry

Podle § 1 odst. 7 loterijního zákona může být provozovatelem loterie a jiné podobné hry pouze právnická osoba se sídlem na území České republiky, které oprávněný orgán vydal povolení k provozování loterie nebo jiné podobné hry. Navíc zákon dále v § 4 odst. 4 stanoví, že povolení nelze vydat tuzemské právnické osobě se zahraniční majetkovou účastí, tato podmínka se nevztahuje na sázkové hry v kasinu podle § 2 písm. i). Spotřebitelské soutěže podobným omezením nepodléhají (viz výše).

Provozováním loterie a jiné podobné hry zákonodárce podle § 4 odst. 3 myslí činnost směřující k uvedení loterie a jiné podobné hry do provozu, její zprostředkovatelské, organizační, finanční a technické zajištění, stejně jako další činnosti uložené provozovateli zákonem.

1.7. Účastník loterie a jiné podobné hry

Loterijní zákon definuje účastníka loterie nebo jiné podobné hry (sázejícího) v ustanovení § 1 odst. 8 jako fyzickou osobu starší 18 let, která v souladu s herním plánem uhradí vklad (sázku) provozovateli předem, a to v hotovosti nebo bezhotovostně. Osobám mladším 18 let zákon účast na loteriích a jiných podobných hrách zakazuje. Věkové omezení platí i na účast ve spotřebitelských soutěžích, ty jsou ale přesto na osoby mladší 18 let často cíleny.¹⁶ Sázejícím v kasinu nesmí být podle ustanovení § 35 odst. 2 osoba, která je s kasinem v zaměstnaneckém poměru.

Loterijní zákon také stanoví v ustanovení § 4 odst. 10 zákaz účastnit se sázek v zahraničí, při nichž jsou sázky placeny do zahraničí. Za toto porušení umožňuje zákon uložit pokutu 10 000 000 Kč.

K zajištění těchto omezení je provozovatel loterií a jiných podobných her jednak oprávněn požadovat předložení průkazu totožnosti, navíc by mu za porušení těchto zákazů mohla být uložena vysoká pokuta.

¹⁶ KRAMÁŘ, Květoslav a Aleš HUŠÁK. Herní právo. Plzeň: Vydavatelství a nakladatelství Aleš Čeněk, 2006, 181 s. ISBN 80-868-9880-6. s. 63.

1.8. Vklad do hry

Loterijní zákon neobsahuje legální definici vkladu do hry, ztotožňuje jej ale s pojmem sázka, když v ustanovení § 1 odst. 2 a 3 dává za pojem vklad do závorek pojem sázka. Takováto úprava je matoucí, neboť sázka je právním vztahem založeným smlouvou o sázce podle občanského zákoníku (viz výše). Pojem vklad používaný v loterijním zákoně má také užší význam než vklad v občanském zákoníku, kde vkladem mohou být i jiná majetková práva. Loterijní zákon pod pojmem vklad rozumí jen hotovostní nebo bezhotovostní peněžní prostředky, které musí být provozovateli loterie nebo jiné podobné hry uhrazeny předem.

1.9. Výhra

Stejně jako vklad do hry není loterijním zákonem výslovně definována ani výhra. Předmětem výhry mohou být u peněžitých číselných a okamžitých loterií a sázkových her výhradně peníze a u věcných loterií a tombol věci movité s vyloučením peněz, vkladních knížek a cenných papírů.

Pokud provozovatel nevyplatí výhru bezprostředně po skončení hry, je povinen tak učinit ve lhůtě stanovené v herním plánu nejpozději však do 60 dnů od uplatnění nároku. Marným uplynutím této lhůty, může být výhra vymáhána soudně. Lhůta pro uplatnění práva na výhru u provozovatele loterie nesmí být kratší než 30 dnů a delší než 90 dnů ode dne následujícího po slosování. Neuplatněním práva na výhru v této lhůtě nárok sázejícího zaniká a případné plnění provozovatelem by zakládalo bezdůvodné obohacení podle § 451 a násl. občanského zákoníku.

2. Občanskoprávní úprava herního práva

Loterie a jiné podobné hry jsou termíny loterijního zákona, který je předpisem veřejnoprávním. Proto než postoupíme dále, je nutné nejdříve pochopit historii, původ a obsah pojmů sázka a hra, neboť vyplňují prostor, který loterijní zákon neupravuje. V případě, že by názor Ministerstva financí, že poker je sázkovou hrou podle ustanovení § 2 písm. m), byl mylný, vztahovala by se na poker právní úprava obsažená v občanském zákoníku.

2.1. Vývoj občanskoprávní úpravy sázky a hry v českých zemích

Státní moc si už od počátku byla vědoma negativních sociálních aspektů her a sázek. Snažila se je proto upravovat na veřejnoprávním základě buďto stanovením podmínek, za kterých se hraní povoluje, nebo přísnými zákazy hraní, za jejichž porušení hrozily tresty useknutí palce, žaláře nebo propadnutí výhry. Uzavírání sázek a hraní her je mnohdy doprovázeno požíváním alkoholu, který snižuje rozlišovací schopnosti hráčů, proto se objevuje i soukromoprávní úprava, která závazky z her a sázek upravuje na principu naturální obligace a chrání tak hráčovu lehkovážnost, stejně jako osoby závislé na něm.

Úprava sázek a her prošla rozsáhlým vývojem. První úpravy jsou na našem území známy od středověku. Už císař Karel IV. chtěl v *Majestas Carolina* stanovit podmínky hry vrhcáby¹⁷ (nevstoupilo v platnost) a České zřízení zemské (1549) upravovalo, že veškeré dluhy za hry, i písemně uznané, jsou nevymahatelné a nemají být na škodu nikomu, kdo je učinil a jejich nesplacení nemá způsobit ani snížení cti¹⁸.

První moderní úprava sázek a her na našem území byla obsažena v rakouském všeobecném občanském zákoníku (ABGB) z roku 1811. ABGB v demonstrativním výčtu řadil sázku a hru k smlouvám odvážným (aleatorním), k nimž dále řadil smlouvy zástavné, losy, smlouvy trhové a jiné zřízení o očekávaných právech, nebo o budoucích

¹⁷ Evropské loterie a hry. Vyd. 1. Praha: Olympia, 1998, 256 s. Sazka. ISBN 80-703-3551-3. s. 152.

¹⁸ KRAMÁŘ, Květoslav a Aleš HUŠÁK. Herní právo. Plzeň: Vydavatelství a nakladatelství Aleš Čeněk, 2006, 181 s. ISBN 80-868-9880-6. s. 18.

ještě nejistých věcech. Definice smlouvy odvážné byla následující: „*Smlouva, kterou se slibuje a přijímá naděje ještě nejistého prospěchu, jest odvážná smlouva. Náleží k úplatným nebo bezplatným smlouvám podle toho, zda se něco slibuje čili nic.*“¹⁹

ABGB přišel také s významnou legální definicí slova sázka a to následujícím způsobem: „*Smluví-li se o události, oběma stranám ještě neznámé, určitá cena mezi nimi pro toho, jehož tvrzení výsledku odpovídá, vzniká sázka. Měla-li vyhrávající strana o tom, jak věc dopadne, jistotu a zatajila-li ji druhé straně, dopouští se lsti a sázka je neplatná. Prohrávající strana však, již bylo předem známo, jak věc dopadne, budiž pokládána za dárce.*“

ABGB nedefinoval pojem hra, ale v § 1272 uvedl, že „*každá hra je druhem sázky; práva ustanovená pro sázky platí také pro hry*“. Z uvedeného vyplývá, že ABGB chápal, pojem sázka jako širší, než pojem hra. A mluví-li se o hře, jde bezpochyby o sázkovou hru. Tento vztah mezi pojmy sázka a hra platí i v současně platném občanském zákoníku.

Právní úprava sázek a her vytvořená v ABGB platila na našem území od roku 1811 až do přijetí občanského zákoníku z roku 1950, který vnímal sázky a hry jako buržoazní přežitek, který bude ze společnosti definitivně odstraněn. Občanský zákoník z roku 1950 značně zúžil právní úpravu sázek a her, když si vystačil s § 504 a 505. Ty upravovaly pouze omezení právních účinků smluv o sázce nebo hře. Úprava odvážných smluv se z občanského práva vytratila úplně.

Další změny se uskutečnily přijetím již zcela socialistického občanského zákoníku č. 40/1964 Sb. Ten šel v redukci právní úpravy dále a sázka a hra nadále nebyla upravena samostatným ustanovením občanského zákoníku vůbec, ale byla upravena pouze nepřímo v § 455 odst. 2, prostřednictvím odpovědnosti za neoprávněný majetkový prospěch. „*Rovněž se za neoprávněný majetkový prospěch nepovažuje přijetí plnění ze hry nebo sázky uzavřené mezi občany a vrácení peněz do hry nebo sázky půjčených; u soudu se však těchto plnění nelze domáhat.*“

¹⁹ Právní aspekty derivátů. In: *Casopis.vsehrd.cz*/ [online]. ca. 2011 [cit. 2012-06-20]. Dostupné z WWW: <<http://casopis.vsehrd.cz/2012/03/pravni-aspekty-derivatu/#fn-849-16>>.

K nápravě došlo se změnou společenského uspořádání, které si v souladu s rozvojem v oblasti hazardu změnu vyžádalo. Přijetím novely občanského zákoníku č. 509/1991 Sb., účinné od 1. 1. 1992, která obsahovala samostatné ustanovení o sázce a hře v § 845 a 846, ale došlo pouze k návratu do stavu nastoleného občanským zákoníkem z roku 1950.

2.2. Současná platná úprava sázek a her v občanském zákoníku

Současná úprava sázek a her je obsažena především v zákoně č. 40/1964 Sb., občanský zákoník, který je upravuje v části osmé pod názvem závazkové právo v hlavě osmnácté: „Sázka a hra“. § 845 odst. 1 : „Výhry ze sázek a her nelze vymáhat; vymáhat nelze ani pohledávky z půjček poskytnutých vědomě do sázky nebo hry. Takové výhry a pohledávky nelze ani platně zajistit.“

2.2.1. Nevymahatelnost sázek a her

Obecné pravidlo, že výhry a pohledávky ze sázek a her nelze vymáhat a ani je platně zajistit, vyplývá ze samotné podstaty právního vztahu sázek a her, neboť se jedná o právní vztah aleatorní (mezi aleatorní smluvní vztahy patří i pojistná smlouva a smlouva o koupi naděje). Aleatorní smluvní vztahy se od ostatních smluvních vztahů liší tím, že jsou závislé na nejistém výsledku a riziku. Zatímco riziko u pojistné smlouvy a smlouvy o koupi naděje je objektivní a důležitost jeho podstupování je společensky žádoucí, riziko u sázky a hry je vzniklé uměle a jeho podstupování je samo o sobě lehkovážné. Navíc k podstupování tohoto rizika dochází mnohdy v souvislosti s požíváním alkoholu, který rozlišovací schopnosti a zodpovědnost osob snižuje. Smyslem tohoto ustanovení je bezpochyby snaha zákonodárce četnost takto lehkomyšlného jednání, díky snížené právní ochraně, snížit.²⁰

Nežalovatelnost a nevymahatelnost postihuje právní vztahy ze sázek a her už od jejich vzniku oproti jiným smluvním vztahům, kde mohou nastat plynutím času. Výhry ze sázek a her a pohledávky z půjček vědomě poskytnutých do sázek a her, proto

²⁰ KRAMÁŘ, Květoslav a Aleš HUŠÁK. Herní právo. Plzeň: Vydavatelství a nakladatelství Aleš Čeněk, 2006, 181 s. ISBN 80-868-9880-6. s. 25.

nelze ani platně zajistit pomocí smluvní pokuty, ručením, zástavní smlouvou či písemným uznáním dluhu. Pohledávky ze sázek a her nebo půjčky vědomě poskytnuté do sázek a her nemohou být předmětem jednostranného započtení pohledávky (v úvahu připadá započtení vzájemnou dohodou věřitele a dlužníka. Postoupení pohledávky je také neplatné.²¹

Ustanovení § 845 odst. 1 je kogentní ustanovení, nelze mu proto poskytnout soudní ochranu, ani kdyby nevyplacení výhry nebo pohledávky bylo v rozporu s dobrými mravy.²² Soud takto judikoval v případě, kdy nebyla vyplacena výhra z výherního hracího přístroje, i když provozovatel měl jako předmět činnosti v obchodním rejstříku zapsáno provozování výherních hracích přístrojů, ale přístroj, na němž byla výhra uskutečněna, sám platně povolení k provozu neměl.

Pokud by ale byla smlouva o sázce a hře platně uzavřena a dobrovolně splacena, nejednalo by se o bezdůvodné obohacení podle § 455 občanského zákoníku. U takto splacené pohledávky by nešlo ani zpětně po jejím splacení žádat vrácení poskytnutého plnění.

2.2.2. Los

Občanský zákoník stanoví v ustanovení § 845 odst. 2 : „Los se posuzuje jako sázka a hra.“ Z tohoto ustanovení občanského zákoníku není patrný význam pojmu los. Porozumění smyslu tohoto ustanovení nám opět poskytuje ABGB, který byl předlohou úpravy z roku 1950, a který upravoval pojem los takto: „*Los mezi soukromými osobami, směřující k sázce nebo hře, posuzujeme podle předpisů ustanovených pro sázky a hry. Má-li však být losem rozhodnuto o dělení, volbě nebo rozepři, uplatní se při tom práva ostatních smluv.*“ ABGB tedy chápal los jako vícevýznamové slovo. První z jeho významů je v úzkém vztahu se sázkou a losem, kdy slouží jako doklad uzavření smlouvy o sázce a hře stejně jako u pojistné smlouvy pojistka. Los je proto jen

²¹ *Občanský zákoník: komentář*. 2. vyd. Praha: C.H. Beck, 2009, xxi, 1373 s. Velké komentáře. ISBN 978-807-4001-086.s.2354 a 2355.

²² K tomu blíže viz MALAST, Jan a Jiří RAJCHL. *Soudní judikatura v oblasti herního práva: komentář*. 2. vyd. Plzeň: Vydavatelství a nakladatelství Aleš Čeněk, 2007, 460 s. Velké komentáře. ISBN 978-807-3800-628. s. 265 a 266.

atributem smlouvy o sázce a hře a nemůže být v rovnocenném právním vztahu k sázce a hře²³.

Los ve svém druhém významu znamená zvláštní způsob rozhodování²⁴. Používá se k přidělení funkce, nebo se jím rozhoduje o provedení úkolů v situacích, kdy pro rozhodnutí nejsou důležité vlastnosti účastníků. Naše zákonná úprava využívá institut losu poměrně často, příkladem může být § 56 odstavec 3 zákona č. 6/2002 Sb., o soudech, soudcích, přísedících a státní správě soudců: „Do soudcovské rady jsou zvoleni kandidáti s nejvyšším počtem získaných platných hlasů. Kandidáti na dalších třech místech se stávají náhradníky. Při rovnosti hlasů se pořadí kandidátů určí losem.“

2.2.3. Výjimka z ustanovení § 845 odst. 1

Občanský zákoník v § 846 říká: „Ustanovení § 845 neplatí, jde-li o výherní podnik, který provozuje stát nebo který byl úředně povolen.“ Zákonodárce zde pod pojmem výherní podnik myslí provozování podnikatelské činnosti, spočívající v provozování sázky a hry²⁵. Zákon tak zavádí dvojí režim vymahatelnosti. Sázky a hry upravené občanským zákoníkem vymahatelné nejsou. Výhry a závazky z loterií a jiných podobných her s potřebným povolením provozované jako podnikatelská činnost jsou vymahatelné stejně jako ostatní závazky v české právní úpravě.

Spotřebitelské soutěže byť upravené loterijním zákonem, jsou provozovány pouze na základě ohlášení a tak nemají ochranu vymahatelnosti. Tomboly, které sice také upravuje loterijní zákon, vyžadují povolení, nejedná se ale o provozování podnikatelské činnosti a tak jsou výhry z nich opět nevymahatelné.

Ustanovení § 845 odst. 2 o losu bude svým významem platné i přes rozpor s § 846, který se sice deklaruje svou účinností na celý § 845, ale vzhledem k podstatě losu nelze dovodit jeho neplatnost. Stejně tak i sázky a hry úředně povolené neztrácejí povahu smluv o sázce a hře. Jde nejspíš pouze o nepřesnost zákonné úpravy.

²³ HENDRYCH, Dušan. *Právní slovník*. 3., podstatně rozš. vyd. V Praze: C.H. Beck, 2009, xxii, 1459 s. Beckovy odborné slovníky. ISBN 978-80-7400-059-1. s. 394.

²⁴ Tamtéž, s. 394.

²⁵ KRAMÁŘ, Květoslav a Aleš HUŠÁK. *Herní právo*. Plzeň: Vydavatelství a nakladatelství Aleš Čeněk, 2006, 181 s. ISBN 80-868-9880-6. s. 30.

2.3. Spotřebitelská úprava sázky a hry

Občanský zákoník upravuje sázku a hru i mimo hlavu osmnáctou částí osmou závazkové vztahy občanského zákoníku, a to ve spotřebitelských smlouvách v § 53. Tato úprava se do občanského zákoníku dostala s novelizací související s implementací směrnic evropských společenství do českého práva. Spotřebitelskou smlouvou jsou smlouvy kupní, smlouvy o dílo, popřípadě jiné smlouvy dle části osmé občanského zákoníku, pokud smluvními stranami jsou na jedné straně spotřebitel a na druhé straně dodavatel.²⁶ Tato novelizace zavedla možnost uzavřít smlouvu na dálku, a jelikož tak kupující není koupi fyzicky přítomen a mnohdy se s produktem, který kupuje, nemá možnost svými smysly seznámit, zavedla ochrannou lhůtu čtrnácti dnů od převzetí plnění, ve které kupující může bez postihu od smlouvy odstoupit. Takové ustanovení by, ale pro provozovatele sázek a her, který je provozuje, jako podnikatelskou činnost bylo likvidační. Proto zákonodárce v § 53 odst. 7, písm. f) zavedl výjimku pro případ, že by spotřebitel chtěl odstoupit od smlouvy spočívající ve hře nebo loterii. Tím ale zákonodárce vnesl do úpravy občanského zákoníku formální a systematický rozpor. Pojem loterie se totiž v občanském zákoníku jinde nevyskytuje, jedná se o pojem veřejnoprávní, upravený v loterijním zákoně. Navíc pojem loterie se vztahuje jen na určitou výšeč loterijním zákonem upravených her. Ten totiž hovoří o loteriích, což jsou svou podstatou hry, a jiných podobných hrách, kterými budou např. kurzové sázky, bingo. Vzhledem k uvedenému by bylo lepší použití termínů buďto čistě veřejnoprávních: „spočívající v loteriích a jiných podobných hrách“, nebo termínů, které už sám občanský zákoník používá: „sázky a hry“.

Občanské právo upravuje hry a sázky i okrajově v dalších právních předpisech. Zákon č. 227/1997 Sb., o nadacích a nadačních fondech umožňuje nadacím pořádat vlastním jménem pro dosažení obecně prospěšného cíle loterie a tomboly.

²⁶ HENDRYCH, Dušan. *Právní slovník*. 3., podstatně rozš. vyd. V Praze: C.H. Beck, 2009, xxii, 1459 s. Beckovy odborné slovníky. ISBN 978-80-7400-059-1. s 984.

2.4. Úprava sázky a hry v novém občanském zákoníku

V současné době platný, ale ještě neúčinný tzv. „nový“ občanský zákoník, přijatý pod číslem 89/2012 Sb. (dále jen jako nový občanský zákoník), navazuje na tradici úpravy sázky a hry ABGB, kdy v § 2873-2883 upravuje sázku, hru a los podobným způsobem. Definuje sázku: *„Sázkou se alespoň jedna strana zavazuje vůči druhé plnit výhru, ukáže-li se nesprávným její tvrzení o skutečnosti stranám neznámé nebo ukáže-li se tvrzení druhé strany o této události správným.“* A hru v § 2881 : *„O hře platí ustanovení o sázce obdobně; jedná-li se však o hru vyžadující pouze zručnost nebo tělesná cvičení obou stran, použije se z ustanovení o sázce jen § 2875.“* Z toho nám vychází zajímavý důsledek. Zákon č. 40/1964 obsahuje dvojí režim úpravy vymahatelnosti pohledávky ze hry nebo sázky v § 846. Rozhodujícím faktorem pro úspěšné žalování pohledávky u soudu, tedy pohledávky nedobrovolně splacené dlužníkem, je fakt, zda se jedná o výherní podnik, který provozuje stát, nebo který byl úředně povolen. Pokud půjde o sázku nebo hru uzavřenou v režimu úředního povolení, bude moci věřitel u soudu svou pohledávku úspěšně uplatnit. V druhém případě se jedná o naturální obligaci a plnění z této pohledávky záleží čistě na vůli dlužníka. Zákon č. 89/2012 Sb. ale zavádí režim trojí, kde v § 2883 rozděluje sázky a hry podobně jako zákon č. 40/1964 Sb. na provozované státem nebo podléhající úřednímu povolení, ale zároveň v § 2881 vymezuje zvláštní část her, které záleží v zručnosti stran nebo tělesném cvičení. Pro tyto hry není platný § 2874 : *„Nebyla-li výhra dána, nemůže ji vyhrávající strana vymáhat.“* Nový občanský zákoník tak rozděluje sázky a hry na úředně povolené sázky a hry vymahatelné u soudu, hry záležící v dovednostech hráče, které se také dají vymáhat soudní cestou a zbylé sázky a hry, které nepodléhají úřednímu povolení a kterým soud neposkytuje ochranu vymahatelnosti.

3. Finančněprávní a správně právní úprava sázek a her

Pro soukromoprávní vztahy sázek a her je typický smluvní princip a s ním spojená volnost a rovnost účastníků. Existuje ale potřeba některé vztahy sázek a her vzhledem k ochraně veřejného zájmu regulovat na principech práva veřejného, které je vybudováno na nerovnosti účastníků a možnosti ukládat povinnosti účastníkům i proti jejich vůli, přičemž ochrana proti svévoli je zaručena správním a ústavním soudnictvím.

Ve veřejném zájmu je regulovat především ty sázky a hry, které jsou provozovány jako podnikání nebo v souvislosti s ním. Nejefektivnější a osvědčenou metodou regulace takového podnikání je vydáváním úředních povolení, která obsahují detailní podmínky a rozsah provozování sázek a her, vybírání správních poplatků a vykonávání správního dozoru.

3.1. Účel, cíle, předmět a systematika loterijního zákona

Nejvýznamnějším předpisem veřejného práva v oblasti sázek a her je bezpochyby loterijní zákon přijatý v roce 1990. Tento předpis byl od doby svého vydání mnohokrát novelizován, ve snaze reagovat na prudký vývoj v oblasti herního průmyslu. Tyto zásahy měly na obsah zákona neblahý vliv. Jedná se totiž o předpis mnohdy nelogický a postrádající definice.

V roce 2011 byla přijata s účinností od 1. 1. 2012 významná novela loterijního zákona, která si dávala za cíl změnit systém odvodů z loterií, posílit pravomoci samosprávy v regulaci hazardu a jasně definovat formy karetních her a podřadit je pod úpravu loterijního zákona.²⁷ V ustanovení § 1 odst. 1, který byl novelou změněn, je dále deklarován účel vymezit rámec pro zákonem povolené podnikání v oblasti loterií a jiných podobných her, přispět k ochraně účastníků loterií a omezit společenská rizika z loterií.

Předmětem loterijního zákona jsou „*veřejnoprávní předpoklady pro uskutečňování vymezeného okruhu občanskoprávních smluvních vztahů sázek a her, tzv. loterií a jiných*

²⁷ Sněmovní tisk č. 138/0: Novela z. o loteriích. In: *Psp.cz* [online]. 2011 [cit. 2012-06-19]. Dostupné z WWW: <<http://psp.cz/eknih/2010ps/tisky/m013800.htm>>.

podobných her“,²⁸ práva a povinnosti účastníků těchto veřejnoprávních vztahů a role státní správy a územní samosprávy.

Systematika loterijního zákona je vzhledem k mnohým novelizacím matoucí. Zákon se dělí na sedm částí, první až pátá se zabývá jednotlivými skupinami her, část šestá řeší otázku odvodů z loterií a jiných podobných her a část sedmá se nazývá ustanovení společná, přechodná a závěrečná, ale obsahuje také úpravu státního dozoru a pokut. Mimo toto dělení stojí úvodních 5 paragrafů, které se nazývají úvodní ustanovení, ale oproti úpravám jiných zákonů jde o mnohem významnější a obsahově rozsáhlejší úpravu, která svým rozsahem tvoří třetinu celého zákona. V úvodních ustanoveních jsou řešeny nejdůležitější otázky, zejména co je to loterie a jiné podobné hry, kdo ji může provozovat a jaké podmínky musí splnit, aby dostal příslušné povolení, a kdo se jí může účastnit.

3.2. Loterie, jiné podobné hry a poker

Z výše uvedeného víme, že zákon fakticky rozlišuje mezi standardními a nestandardními hrami. Ty první vyžadují povolení nebo pověření a jsou provozovány jako podnikání za účelem zisku. Cílem těch druhých je propagace a reklama, podléhají pouze povolení a musí dodržet finanční rozsah stanovený zákonem. Mezi standardní hry patří loterie a jiné podobné hry, kterým se zákon věnuje podstatně více než nestandardním hrám, mezi které patří spotřebitelské soutěže a loterie. V ustanovení § 2 zákon poskytuje demonstrativní výčet loterií a jiných podobných her. Literatura o nich hovoří, jako o výslovně pojmenovaných hrách²⁹. V zákoně jsou také upraveny výslovně nepojmenované hry, které může povolit ministerstvo financí podle § 50 odst. 3.

Loterie a jiné podobné hry uvedené v ustanovení § 2 mají společné znaky vyplývající z ustanovení § 1 odst. 2, těmito znaky jsou zejména dobrovolná účast fyzických osob, zaplacení vkladu, hra (široký pojem ve smyslu sázky nebo hry), herní

²⁸ KRAMÁŘ, Květoslav a Aleš HUŠÁK. Herní právo. Plzeň: Vydavatelství a nakladatelství Aleš Čeněk, 2006, 181 s. ISBN 80-868-9880-6. s. 36.

²⁹ Tamtéž, s. 42.

plán a náhoda. Výslovně pojmenované hry můžeme dále dělit na loterie, sázkové hry a tomboly.

Prvním typem loterií jsou loterie peněžité nebo věcné (§ 2 písm. a)), při nichž je provozovatelem vydán podle herního plánu určený počet losů s pořadovými čísly, tyto jsou prodané za stejnou cenu a do slosování musí být zahrnuty všechny vydané losy. Výše herní jistiny je u těchto loterií předem známa (§ 6 odst. 5.)

Zákon jako další typ loterie uvádí číselné loterie (§ 2 písm. c)), u nichž není předem znám ani počet účastníků ani výše herní jistiny, kterou se rozumí násobek počtu vydaných losů a prodejní ceny za jeden los. Výhra se vypočítává podle počtu výherců a úhrnné výše vkladů (sázek) předem stanoveným podílem, popřípadě se stanoví násobkem vkladu (sázky) podle toho, jak z omezeného počtu čísel tažených při slosování uhodl účastník podle herního plánu určený počet tažených čísel.

Významné jsou také loterie okamžité (§ 2 písm. d)), kde se účastník hry po zaplacení vkladu dozví případnou výhru nebo prohru setřením až do zakoupení zakryté části sázkového tiketu nebo losu.

V neposlední řadě se jedná také o loterie samoobslužné nebo telefonické (§ 2 písm. j)), provozované pomocí technických zařízení, při nichž není předem určen počet účastníků a ani není předem známa výše vsazených částek. Výhra se vypočítává z výše vkladů anebo podle podmínek stanovených v herním plánu.

Tomboly (§ 2 písm. b)), u kterých se slosojí pouze prodané losy. Slosování, prodej losů a předání výher se koná ve stejný den a na stejném místě.

Sázkové hry doznaly novelou k 1. 1. 2012 výrazných změn, v předchozí platné úpravě jich bylo upraveno šest a tento počet se rozšířil na devět. Zákonodárce se tak snaží reagovat na nové trendy a technologie na trhu s loterijními hrami, proto nově

výslovně upravuje videoloterijní terminály a lokální loterijní systémy a pokouší se také definovat karetní a turnajové sázkové hry, pod které řadí Ministerstvo financí i poker.³⁰

Existuje několik kategorií sázkových her, jednou z nich jsou sázkové hry provozované pomocí elektronicky nebo elektrotechnicky řízených výherních hracích přístrojů (§ 2 písm. e)), lokálních loterijních systémů, který je tvořen řídicí jednotkou a třemi fyzicky pevně spojenými herními místy obsluhovanými sázejícím, a videoloterijních terminálů napojených na centrální řídicí jednotku, která losuje, rozhoduje o všech výhrách a provádí správu vkladu.

Významnou historickou kategorií sázkových her jsou ty, kde sázející musí uhodnout předem neznámou událost. Patří sem „podílové sázky“ (§ 2 písm. f)), kde podmínkou výhry je uhodnutí sportovních výsledků nebo pořadí ve sportovních soutěžích, závodech a výše výhry je závislá na poměru počtu výherců k celkové výši vkladů (sázek) a předem stanovenému podílu výher. Dále se jedná o „kurzové sázky“ (§ 2 písm. h)), zde sázející musí také uhodnout výsledek sportovní, závodní nebo jiné události veřejného významu, která nesmí být v rozporu s etickými principy. Výše výhry u kurzových sázek odpovídá výhernímu poměru, za kterého byla sázka uzavřena a vsazené částce. Sázející může sázet také na pořadí ve výkonnostních zkouškách koní dostihových plemen (tzv. „dostihové sázky“). Výše výhry je u dostihových sázek (§ 2 písm. k)) závislá na poměru počtu výherců k celkové výši vkladů (sázek) a předem stanovenému podílu výher, nebo může výše výhry záviset na výherním poměru, ve kterém byla sázka přijata, a výši vsazené částky.

Zákon upravuje také kategorii sázkových her (§ 2 písm. g) např. bingo) provozovaných pomocí zvláštního druhu žetonů s kombinací patnácti čísel v číselné řadě od jedné do devadesáti, při kterých není předem určen počet účastníků a ani výše herní jistiny. Losování se provádí veřejně za pomoci mechanického zařízení a spočívá v postupném losování čísel od jedné do devadesáti. Výhra se vypočítává podle úhrnné výše vkladů podle druhu výhry a v každé hře podle výsledku losování. Podmínky hry stanoví podrobně herní plán.

³⁰ Odpovědi na nejčastěji kladené dotazy: k zákonu č. 202/1990 Sb. In: *Mfcr.cz* [online]. 2012 [cit. 2012-06-19]. Dostupné z WWW: <http://www.mfcr.cz/cps/rde/xchg/mfcr/xsl/loterie_odpovedi_na_dotazy.html>.

Jednou z nejdůležitějších kategorií sázkových her (§ 2 písm. i)) jsou bezesporu sázkové hry provozované ve zvláště k tomu určených hernách (kasinech), a to i za pomoci mechanických zařízení, při nichž není předem určen počet účastníků a ani není známa výše vsazených částek jedné hry, například ruleta, kostky, karetní hry (blackjack), kdy sázející hrají proti provozovateli kasina, případně další hry schválené v herním plánu, jakož i varianty těchto her. Výhra se vypočítává z výše vkladů podle podmínek stanovených herním plánem.

Všechny zatím uvedené loterie a jiné podobné hry upravené v ustanovení § 2 můžeme prohlásit za hry náhody, sázející nemá možnost nijak ovlivnit výsledek hry. Jak jednou sázející koupí stírací los, lístek do tomboly, vsadí na sportovní utkání, nemůže nijak ovlivnit výsledek své sázky. Toto ale u následující sázkové hry neplatí, pokerový hráč může svým jednáním dobrovolně prohrát (zahodit nejlepší karty) nebo i vyhrát (a to i s horšími kartami).

Nově upravenou sázkovou hrou loterijním zákonem od 1. 1. 2012 je turnajová nebo hotovostní sázková hra (§ 2 písm. m)) provozovaná za pomoci karet, při nichž není předem určen počet účastníků a ani není známa výše vsazených částek, kdy účastníci platí vklad (sázku) nebo startovné, jehož návratnost se účastníkovi nezaručuje. Výhra se vypočítává podle podmínek stanovených herním plánem. Tato hra může být uskutečňována buďto jako hra stolní, kdy sázející hrají jeden proti druhému na základě povolení podle § 2 písm. i), nebo prostřednictvím zařízení obsluhovaných přímo sázejícím (internet, videoloterijní terminál, výherní hrací přístroj, lokální loterijní systém).

Zákonodárce chtěl ustanovením § 2 písm. m) vyřešit právní nejistotu v oblasti karetních her hraných ve formě turnajů a hotovostních her a reagovat na rozmach popularity karetní hry poker.³¹ Podle mého názoru se mu tuto nejistotu ale nepovedlo odstranit a spíš vyvolal více problémů, než vyřešil. V následujících odstavcích se pokusím svůj názor vysvětlit.

³¹ Sněmovní tisk č. 138/0: Novela z. o loteriích. In: *Psp.cz* [online]. 2011 [cit. 2012-06-19]. Dostupné z WWW: <<http://psp.cz/eknih/2010ps/tisky/m013800.htm>>.

Historicky zákon o loteriích a jiných podobných hrách upravoval výlučně hry, kde o výsledku rozhoduje čistě náhoda a poskytoval jejich demonstrativní výčet v § 2. Náhodu jako jednu z hlavních součástí definice pojmu loterie uvádí i odborná literatura.³²

Jak jsem již naznačil výše, loterijní zákon byl mnohokrát novelizován. Stalo se tak v průběhu účinnosti loterijního zákona, že zákonodárce vnesl do loterijního zákona i nový typ loterie, a to spotřebitelskou loterii a spotřebitelskou soutěž (první je zakázaná, druhá má roční finanční strop 200 000 Kč). Tyto soutěže slouží jejich provozovateli k reklamním a propagačním účelům. Vzhledem k současným nákladům na propagaci a reklamu a velikosti jednotlivých firem je ale spotřebitelská soutěž se svým ročním finančním stropem pro propagaci neúčinná, a tak se vyvinula soutěž reklamní (někdy označovaná jako marketingová), ve které o výherci nerozhoduje náhoda, a proto se na ni nevztahuje loterijní zákon. Finanční strop reklamní soutěže určuje její pořadatel podle svých finančních možností a může mít podoby soutěže vědomostní, kreativní, rychlostní nebo může být založena na principu „každý vyhrává“. Ministerstvo financí zpočátku zastávalo názor, že i taková marketingová soutěž, kde účastník odpovídá formou sms zprávy na soutěžní otázku, ale výhru neobdrží každý účastník, považuje za spotřebitelskou soutěž nebo loterii (porušení těchto ustanovení může mít trestněprávní důsledky, viz níže). Zaplacení sms zprávy vykládalo ministerstvo jako zaplacení vkladu a jelikož nevyhrával každý, kdo správně odpověděl, považovalo tento prvek za náhodu, která nezaručuje návratnost vkladu³³.

Je poměrně složité právně definovat náhodu, zákon se o to ani nepokouší, ale z obecně zažitého vnímání lidí a z § 1 a 2 loterijního zákona vyplývá, že aby byl jev považován za náhodu, musí se jednat o věc absolutně nezávislou na lidské vůli. Účastník hry tedy nesmí být schopen výsledek hry ovlivnit a neodhadnutelnost události musí být objektivní. Pokud by tedy v důsledku matematických, fyzikálních nebo jiných

³² KRAMÁŘ, Květoslav a Aleš HUŠÁK. Herní právo. Plzeň: Vydavatelství a nakladatelství Aleš Čeněk, 2006, 181 s. ISBN 80-868-9880-6. s. 42.

³³ RAKUŠAN, Jan a Petr JOSEFI. Právní úprava loterií a soutěže zákonu nepodléhající. *Právní rozhledy* [online]. 2006, roč. 2006, č. 9 [cit. 2012-06-20]. Dostupné z WWW: <<http://www.beck-online.cz/legalis/document-view.seam?type=html&documentId=nrptembqgzpxa4s7hfp5d5l4ztgnq&groupIndex=7&rowIndex=0&conversationId=2846234#selected-node>>.

znalostí bylo možné výsledek odhadnout, nejednalo by se o náhodu ve smyslu loterijního zákona.³⁴ Ministerstvo financí od svého prvotního názoru upustilo³⁵. Reklamní soutěž je dnes běžným způsobem propagace produktů, a když jsou správně nastavena její pravidla, nevztahuje se na ni loterijní zákon.

Ministerstvo financí chápe poker také jako hru založenou na náhodě a řadí ji pod ustanovení § 2 písm. m).³⁶ Podle mého názoru je ale takové zařazení pokeru mylné a poker stejně jako reklamní soutěž není založen na náhodě, tedy alespoň ne zcela. Ostatně kolik věcí na světě je 100 % jistých.

S rozmachem pokeru v celém světě vzniklo mnoho studií zabývajících se otázkou, zda je poker hrou náhody nebo hrou dovednostní. Americký Státní úřad pro ekonomický výzkum v jedné takové práci dovedl, že hráči veřejně považovaní za vysoce zkušené během Las Vegasské série pokerových turnajů World Series of Poker (V roce 2012 se World Series of Poker skládala z 61 turnajů a cena vstupu do turnaje se pohybovala v rozmezí od 1000 USD do 1 000 000 USD.)³⁷ dosahují 30 % návratnosti investic (ROI)³⁸ z vkladů, které zaplatí za vstup do turnajů, ostatní účastníci WSOP prodělávají 15 % hodnoty svých vkladů do hry.³⁹ Třicetiprocentní výnos z investic neposkytuje mnohý akciový nebo dluhopisový fond a jen málokdo by namítal, že fond řízený pomocí pokročilých matematických vzorců a podrobných analýz dosahuje zisku náhodou.

³⁴ RAKUŠAN, Jan a Petr JOSEFI. Právní úprava loterií a soutěže zákonu nepodléhající. *Právní rozhledy* [online]. 2006, roč. 2006, č. 9 [cit. 2012-06-20]. Dostupné z WWW: <<http://www.beck-online.cz/legalis/document-view.seam?type=html&documentId=nrptembqgzpxa4s7hfpwg5dsl4ztgnq&groupIndex=7&rowIndex=0&conversationId=2846234#selected-node>>.

³⁵ Akce o ceny – herní koncepty, které nepodléhají zákonu č. 202/1990 Sb., o loteriích a jiných podobných hrách, ve znění pozdějších předpisů. In: *Mfcr.cz* [online]. 2006, 11.5.2006 [cit. 2012-06-20]. Dostupné z WWW: <http://www.mfcr.cz/cps/rde/xchg/mfcr/xsl/rr_souteze_25768.html?year=2006>.

³⁶ Odpovědi na nejčastěji kladené dotazy: k zákonu č. 202/1990 Sb. In: *Mfcr.cz* [online]. 2012 [cit. 2012-06-19]. Dostupné z WWW: <http://www.mfcr.cz/cps/rde/xchg/mfcr/xsl/loterie_odpovedi_na_dotazy.html>.

³⁷ 43rd Annual World Series of Poker. In: *Wsop.com* [online]. 2012 [cit. 2012-06-21]. Dostupné z WWW: <<http://www.wsop.com/tourney/tourneydetails.asp?groupID=887>>.

³⁸ Return On Investments. In: *Adaptic.cz* [online]. ca. 2010 [cit. 2012-06-21]. Dostupné z WWW: <<http://www.adaptic.cz/znalosti/slovnicek/roi/>>.

³⁹ LEVITT, Steven D. a Thomas J. MILES. The Role of Skill Versus Luck in Poker: Evidence from the World Series of Poker. In: [online]. [cit. 2012-06-26]. Dostupné z WWW: <<http://www.nber.org/papers/w17023>>.

Další studie, tentokrát od pokerové herny pokerstars.com ve spolupráci s Pacem Hopem (technický manažer společnosti Citigal), Brianem Mizellem (výkonný ředitel Citigal) a Seanem McCullochem (docent na Wesleyanově univerzitě v Ohiu) dokládá, že ve hře zvané texas holdem poker z vzorku 103 000 000 rozdání karet nejlepší držené karty ve hře vyhrály jen v 12,3 % případů. V celých 75,7 % případů byl hráč s nejlepšími kartami soupeři donucen své karty zahodit, aniž by své karty dostal do showdownu (finální fáze hry, kdy je už uzavřeno sázení a hráči odtajňují svou karetní kombinaci a vítězí ta nejsilnější podle herního plánu).⁴⁰ V žádné z předem uvedených her upravených loterijním zákonem se nemůžeme setkat s elementem hry, kde by jeden hráč mohl toho druhého porazit svým vlastním vědomým a cíleným jednáním, herní taktikou nebo znalostí soupeře.

S názorem, že poker je dovednostní hra, se ztotožnil i francouzský soud, který judikoval v roce 2011, že poker je dovednostní hra. Své rozhodnutí soud učinil na základě názorů profesora matematiky, profesionálního pokerového hráče a šachového mistra.⁴¹

Podle mého názoru a vzhledem k tíži výše uvedených argumentů nelze než souhlasit s tvrzením, že poker je dovednostní hra, založená převážně na dovednostech hráčů, ve které sice náhoda hraje svou roli, není to ale role hlavní, a proto poker nemůže být řazen do působnosti loterijního zákona v jeho současném znění, které element náhody podmiňuje v definici loterie a jiné podobné hry.

To by ovšem mělo důsledky v oblasti vymahatelnosti závazků z pokerových výher, vztahoval by se na ně režim naturální obligace § 845 občanského zákoníku (viz výše) a také důsledky daňové (viz dále).

⁴⁰ Extensive Study Shows Poker Skill Outweighs Luck. In: *Pokerroomreview.com* [online]. 2010 [cit. 2012-06-21]. Dostupné z WWW: <<http://pokerroomreview.com/poker-news/poker-a-game-of-skill/>>.

⁴¹ French Court: Poker Is a Game of Skill. In: *Pokerstrategy.com* [online]. 2011 [cit. 2012-06-21]. Dostupné z WWW: <http://www.pokerstrategy.com/news/world-of-poker/French-Court:-Poker-Is-a-Game-of-Skill_49900/>.

3.3. Povolení k provozování loterií a jiných podobných her

I přes můj názor, že poker není loterií a jinou podobnou hrou, bude dobré zaměřit se na podmínky povolení k provozování pokeru, tak jak je upravuje loterijní zákon. Poker může být provozován jen na základě povolení podle ustanovení § 2 písm. i) a m), tedy kasinem nebo zvláštním subjektem prostřednictvím internetu, videoloterijních terminálů, lokálních loterijních systémů a výherních hracích přístrojů.

Loterijní zákon stanovuje mnoho podmínek pro získání povolení k provozování loterií a jiných podobných her. Mnohdy jsou stanoveny duplicitně a můžeme se s nimi setkat v různých částech zákona. Vedle povolení zákon upravuje i oznámení a pověření, které ale nemají spojitost s pokerem. Povolení podle loterijního zákona může být vydáno v koncesním nebo povolovacím režimu. Do koncesního režimu patří úprava § 50 odst. 3 a na takové povolení není právní nárok. V povolovacím řízení se rozhoduje o loteriích a jiných podobných hrách podle § 2 (s výjimkou dostihových závodů) a na povolení je zde při splnění zákonem předepsaných podmínek právní nárok.⁴²

Ustanovení § 1 odst. 7 stanovuje, že provozovatelem loterie nebo jiné podobné hry může být jen právnická osoba se sídlem na území České republiky, která má povolení od oprávněného orgánu.

Předpoklady pro vznik oprávnění provozovat loterii a jinou podobnou hru jsou dále uvedeny v § 4, 4a a 4b. Zákonodárce v ustanovení § 4 odst. 1 opět deklaruje, že loterie a jiné podobné hry mohou být provozovány jen na základě povolení. To bude vydáno, pokud provozování loterií a jiných podobných her nenarušuje veřejný pořádek, dále musí být provozování loterie v souladu s jinými právními předpisy a musí být zaručeno řádné technické vybavení. Jelikož je na vydání povolení k provozování loterií právní nárok, je užívání nedefinovaných a významově širokých pojmů v § 4 odst. 2 nevhodné.

Významným požadavkem zákonodárce pro vydání povolení k provozování loterií a jiných podobných her je bezúhonnost žadatele. S tímto požadavkem se můžeme setkat také v povolovacím řízení bank a pojišťoven. Žadatel o povolení, právnické osoby,

⁴² KRAMÁŘ, Květoslav a Aleš HUŠÁK. Herní právo. Plzeň: Vydavatelství a nakladatelství Aleš Čeněk, 2006, 181 s. ISBN 80-868-9880-6. s. 50–52.

kteře jsou společníkem nebo akcionářem žadatele o povolení, a fyzické osoby, které jsou u žadatele statutárním orgánem, členem, akcionářem, musí být bezúhonné. Za bezúhonnou se nepovažuje ta právnická osoba, která byla odsouzena za trestný čin, jehož skutková podstata souvisí s provozováním loterií a jiných podobných her, a ta fyzická osoba, která byla pravomocně odsouzena k trestu odnětí svobody v trvání nejméně 1 rok pro úmyslný trestný čin nebo pro trestný čin související s provozováním loterií a jiných podobných her.

Žadatel o povolení k provozování sázkových her v kasinu nebo turnajových a hotovostních sázkových her (poker) musí také splnit podmínky předepsaného základního kapitálu ve výši 100 000 000 Kč. Základní kapitál během trvání platnosti povolení nesmí pod tuto minimální výši poklesnout. Základní kapitál musí být splacen pouze peněžitými vklady a žadatel musí být schopen prokázat původ finančních prostředků užitých k jeho zaplacení.

Pro zajištění pohledávek vůči státu, obcím a výplat výher sázejícím je žadatel povinen na zvláštní účet banky složit peněžní částku (jistotu) ve výši 50 000 000 Kč (podle § 2 písm. m) bodu 2) nebo 20 000 000 Kč (pro sázkové hry § 2 písm. i) a písm. m) bod 1). Po dobu trvání povolení nesmí provozovatel loterie nebo jiné podobné hry s jistotou nakládat.

Sázkové hry provozované v kasinu mají některá svá specifika (§32–39) a ta platí i pro poker. Ministerstvo musí kasinu schválit herní plán, návštěvní řád a také kasinové žetony. Herní plán podrobně určuje podmínky hry, dozoru, pravděpodobnost výhry, výši vkladu, herní jistiny, počet her, způsob určení výhry a její zveřejnění. Návštěvní řád upravuje provozní hodiny kasina.

Výše uvedená úprava podmínek pro vydání povolení k provozování loterií a jiných podobných her je sice v zákoně uspořádána chaoticky a mnohdy duplicitně, je ale opodstatněná a není v rozporu s evropským právem.

Dá se to stejné říci i o podmínce zakazující zahraniční majetkovou účast u právnické osoby žádající o povolení? (Podmínka se nevztahuje na provozovatele sázkových her

v kasinu podle ustanovení § 2 písm. i)) Turnajové nebo hotovostní sázkové hry provozované pomocí karet, mezi které ministerstvo řadí i poker⁴³, a které jsou uskutečňovány prostřednictvím sítě internet, nesmí být provozovány právnickou osobou se zahraniční majetkovou účastí. Zákaz uvedený v ustanovení § 4 odst. 4 je historický a v zákoně o loteriích a jiných podobných her je od jeho vzniku.

Jelikož je internet kybernetický prostor bez hranic, ke kterému mělo v roce 2010 přístup 56 % českých domácností⁴⁴, hraje hodně hráčů z České republiky poker na zahraničních pokerových serverech i přes skutečnost, že na našem území nepůsobí ani jeden provozovatel internetového pokeru s platným povolením Ministerstva financí. Loterijní zákon provozování i účast na zahraničních serverech zakazuje a za porušování zákazu je možné uložit pokutu až 10 000 000 Kč. Jaký je tedy vztah podmínky zakazující zahraniční majetkovou účast u právnické osoby žádající povolení k provozování loterie nebo jiné podobné hry (pokeru) a evropského práva?

Česká republika od vzniku loterijního zákona vstoupila do Evropské unie, která je společenstvím 27 evropských států zaměřeným na rozvoj vzájemných hospodářských vztahů, a která je založená na 4 základních svobodách. Jedná se o svobodu pohybu osob, zboží, služeb a kapitálu. Česká republika se svým přistoupením k Evropské unii zavázala k respektování práva Evropské unie a i judikatury Soudního dvora EU (dále jen SDEU). Evropská unie se dlouhodobě snaží harmonizovat právní úpravy členských států a odstraňovat překážky volného trhu. Oblast přeshraničního poskytování loterií však doposud harmonizována nebyla, především z důvodů rozdílných morálních, náboženských a kulturních tradic jednotlivých členských států a jejich různých přístupů k hazardu. Provozování a poskytování loterií a jiných podobných her je tak vyloučeno z působnosti směrnice o elektronickém obchodování⁴⁵ a směrnice o volném pohybu

⁴³ Odpovědi na nejčastěji kladené dotazy: k zákonu č. 202/1990 Sb. In: *Mfcr.cz* [online]. 2012 [cit. 2012-06-19]. Dostupné z WWW: <http://www.mfcr.cz/cps/rde/xchg/mfcr/xsl/loterie_odpovedi_na_dotazy.html>.

⁴⁴ Kolik domácností v ČR má počítač a internet. In: *Czso.cz* [online]. ca. 2011 [cit. 2012-06-21]. Dostupné z WWW: <http://www.czso.cz/csu/redakce.nsf/i/kolik_domacnosti_v_cr_ma_pocitac_a_internet>.

⁴⁵ Směrnice Evropského parlamentu a Rady 2000/31/ES: směrnice o elektronickém obchodu. In: *Eur-lex.europa.eu* [online]. ca. 2001 [cit. 2012-06-21]. Dostupné z WWW: <<http://eur-lex.europa.eu/LexUriServ/LexUriServ.do?uri=CELEX:32000L0031:CS:HTML>>.

služeb⁴⁶. Primární právo evropské unie, především Smlouva o fungování Evropské unie (dále jen SFEU) a její články 49 o právu usazování, 56 o volném pohybu služeb a článek 63 o volném pohybu kapitálu, platí i pro oblast loterií a jiných podobných her⁴⁷. Na téma hazardu existuje také bohatá judikatura SDEU, na které chci přiblížit rozpor českého loterijního zákona a evropského práva.

Jako první uvádím rozhodnutí C-288/89⁴⁸ *Collectieve Antennevoorziening Gouda* (dále jen *Gouda*). Z něj vyplývá, že nediskriminační omezení svobodného poskytování služeb národní legislativou je dovoleno, jestliže existují ospravedlněné převažující důvody veřejného zájmu a jsou takové povahy, že je dosahováno cíle legislativy, aniž by byl překračován rámec nutný pro dosažení legislativního cíle.

Dalším důležitým rozsudkem je rozsudek C-275/92⁴⁹, jedná se o případ, kdy bratři Shindlerové z Nizozemí zasílali poštou propagační materiály občanům Velké Británie vybízející je k účasti v německé loterii SKL. Právní úprava Velké Británie ale povolovala jen loterie malého rozsahu. Význam tohoto rozsudku spočívá v tom, že soud stanovil, že dovoz loterijní reklamy je považován za službu, a že národní legislativa zakazující s určitými výjimkami provoz loterií v členském státě je překážkou svobody poskytování služeb. Vzhledem k zájmům v oblasti sociální politiky a prevence proti podvodům je taková překážka ospravedlnitelná. U judikatury SDEU budeme moci i u dalších zjednodušeně popsanych judikátů moci sledovat jeden společný trend, SDEU ve většině případů stanoví, že jednání státu omezuje svobody stanovené primárním právem, ale vzhledem k ochraně veřejného zájmu, pořádku, nebo zdraví jsou tato omezení ospravedlnitelná.

⁴⁶ Směrnice Evropského parlamentu a Rady 2006/123/ES: o službách na vnitřním trhu. In: *Eur-lex.europa.eu* [online]. 2006 [cit. 2012-06-21]. Dostupné z WWW: <<http://eur-lex.europa.eu/LexUriServ/LexUriServ.do?uri=CELEX:32006L0123:CS:HTML>>.

⁴⁷ Lyčka, Martin. Rien va plus – právní úprava loterií v Evropské unii a aplikace těchto zásad na právní úpravu v České republice. *Právní rozhledy* [online]. 2007, roč. 2007, č. 16 [cit. 2012-06-20]. Dostupné z WWW: <<http://www.beck-online.cz/legalis/document-view.seam?type=html&documentId=nrptembqg5pxa4s7ge3f643uojtkobw&groupIndex=12&rowIndex=0&conversationId=2851722#selected-node>>.

⁴⁸ Rozsudek Soudního dvora Evropské unie ze dne 25. července 1991., Věc C-288/89. [cit. 2012-06-21]. Dostupné z WWW: <<http://curia.europa.eu/juris/liste.jsf?language=cs&jur=C,T,F&num=c-288/89&td=ALL#>>.

⁴⁹ Rozsudek Soudního dvora Evropské unie ze dne 24. března 1994., Věc C-275/92. [cit. 2012-06-21]. Dostupné z WWW: <<http://curia.europa.eu/juris/liste.jsf?language=cs&jur=C,T,F&num=C-275/92&td=ALL>>.

Další významný rozsudek je C-124/97⁵⁰. Pan Läärä chtěl do Finska dovážet a provozovat hrací automaty. Ve Finsku bylo ale provozování hracích automatů vyhrazeno monopolu. SDEU rozhodl, že existence monopolu není diskriminační, neboť omezuje všechny potenciální provozovatele hazardu stejně, přesto ale je překážkou svobody poskytování služeb. Kompetencí státu je však upravit rozsah poskytování loterií a hazardu, a jelikož cílem finské legislativy je omezit, nebo potlačit hráčskou závislost, představuje monopol odůvodněnou překážku poskytování služeb.

SDEU vynesl podobný závěr i v rozsudu C-42/07⁵¹, kde ospravedlnil monopol Santa Casa působící v Portugalsku. Sázková společnost Bwin international Ltd (provozuje i poker) sice namítala, že má povolení k provozování loterijní činnosti v jiném členském státě, SDEU ale podpořil portugalskou vládu, která namítala, že prostřednictvím monopolu Santa Casa má větší kontrolu nad provozováním hazardních her a zaručuje tak svým občanům větší bezpečnost.

SDEU se tedy staví na stranu států, které omezují a přísně kontrolují hazardní hry, i když užijí prostředky diskriminační nebo omezující volný pohyb služeb. Reálně musí tyto prostředky být účinné, směřovat k cíli a nesmí jít nad rámec nutného omezení. V České republice je ale situace odlišná, stát deklaruje omezování hazardu, ve skutečnosti podle odborných studií hazard roste⁵². Proto se nabízí srovnání právní úpravy České republiky s „italskými případy“, u kterých už SDEU zaujal jiné stanovisko.

Nejprve uvedu italské případy do kontextu. V případech Zenatti, Gambelli a Placanica SDEU řešil otázky národního monopolu a trestněprávního postihu za sázení mimo národní monopol. Italský stát ale od roku 1998 (Zenatti) do roku 2004 (Placanica) změnil svůj postoj k hazardním hrám. Nejdříve je upravoval monopolem se záměrem je

⁵⁰ Rozsudek Soudního dvora Evropské unie ze dne 21. září 1999., Věc C-124/97. [cit. 2012-06-21]. Dostupné z WWW: <<http://curia.europa.eu/juris/liste.jsf?language=cs&jur=C,T,F&num=C-124/97&td=ALL>>.

⁵¹ Rozsudek Soudního dvora Evropské unie ze dne 8. září 2009., Věc C-42/07. [cit. 2012-06-21]. Dostupné z WWW: <<http://curia.europa.eu/juris/liste.jsf?language=cs&jur=C,T,F&num=C-42/07&td=ALL>>.

⁵² ŘEZÁČOVÁ, Lucie, Lukáš SALIVAR a Martina VLASÁKOVÁ. Narůstající objem hazardu v ČR na příkladu VHP a IVT. In: *Stophazardu.cz* [online]. 2010 [cit. 2012-06-20]. Dostupné z WWW: <<http://www.stophazardu.cz/uploads/assets/hazard-v-cr-analyza.pdf>>.

omezovat, později si ale uvědomil jejich potencionální daňový výnos a vydal tisíc koncesí k provozování sázek na sportovní události.

V případě C-67/98⁵³ pan Zenatti, italský občan, sbíral sázky pro britskou sázkovou společnost Overseas Betting Ltd. V té době v Itálii měly k provozování sázkových her platnou licenci jen italský Národní olympijský výbor a Národní svaz pro šlechtění koní. Zisky, které tyto společnosti ze sázkové činnosti měly, musely investovat do podpory sportu a chovu koní. SDEU zde zopakovala argumenty z rozhodnutí Gouda, Schiler a Läärä o odůvodněnosti národního monopolu pod podmínkou, že se snaží dosáhnout efektivního omezení hazardních her a omezení nejdou nad rámec nezbytnosti.

Rozsudek C-243/01⁵⁴ pojednává o panu Gambellim, který prováděl sběr sázek pro společnost Stanley International Betting Ltd (kapitálová společnost). Zápletka je podobná jako v případě Zenatti, Itálie omezovala přístup na sázkový trh zahraničním poskytovatelům, ale v té době už vznikaly nové národní loterie a rozšiřovala se možnost sázení. Pan Gambelli namítal, že Itálie důsledně neusiluje o omezení herní činnosti ve smyslu Läärä a Zenatti, ale podporuje národní provozovatele loterií z finančních motivů. SDEU konstatoval, že italská národní pravidla tvoří překážku svobody poskytování služeb a že taková omezení musí být ospravedlněna naléhavým obecným zájmem. Podle SDEU ale nemůže být prvořadým obecným zájmem snížení daňových příjmů, čehož se Itálie v případě účasti zahraničních poskytovatelů obávala.

V posledním případě C-338/04⁵⁵ bylo panu Placanicovi vytýkáno dopuštění se trestného činu provozováním sběru sázek pro Stanley International Betting Ltd. Itálie v té době upustila od konceptu národního monopolu a začala s expanzivní politikou na poli sázkových her vydáváním nových sázkových koncesí. Z řízení o udělování koncesí byly vyloučeny kapitálové společnosti (nejvýznamnější provozovatelé

⁵³ Rozsudek Soudního dvora Evropské unie ze dne 21. října 1999., Věc C-67/98. [cit. 2012-06-21]. Dostupné z WWW: <<http://curia.europa.eu/juris/liste.jsf?language=cs&jur=C,T,F&num=C-67/98&td=ALL>>.

⁵⁴ Rozsudek Soudního dvora Evropské unie ze dne 6. listopadu 2003., Věc C-243/01. [cit. 2012-06-21]. Dostupné z WWW: <<http://curia.europa.eu/juris/liste.jsf?language=cs&jur=C,T,F&num=C-243/01&td=ALL>>.

⁵⁵ Rozsudek Soudního dvora Evropské unie ze dne 6. března 2007., Věc C-338/04. [cit. 2012-06-21]. Dostupné z WWW: <<http://curia.europa.eu/juris/liste.jsf?language=cs&jur=C,T,F&num=C-338/04&td=ALL>>.

sázkových her v EU jsou právě kapitálové společnosti). SDEU rozhodl, že taková podmínka

pro udělení koncese představuje prima facie omezení svobody usazování a volného pohybu služeb, a i když platí pro italské i zahraniční subjekty stejně, je protiprávní. Subjekty, kterým v důsledku protiprávního vyloučení z udělování koncesí potřebná koncese chybí, nemohou být za absenci koncese sankcionovány. Italská republika nemohla uplatnit ani trestněprávní sankce vůči panu Placanicovi.

Z rozsudků SDEU jsem vyvodil vzorec rozhodování spočívající v třech krocích ospravedlňujících omezení základních svobod Evropské unie. Stát musí mít dobrý důvod hazard omezovat, strach o daňové příjmy státu neobstojí, musí vybrat metodu omezení hazardu, která vede k faktickému nejen k deklarovanému omezení a omezení nesmí jít nad rámec nutnosti. V případě České republiky chybí legitimní důvod k omezení zahraniční majetkové účasti u žadatelů o povolení, a i kdyby tady legitimní důvod byl, tak metoda omezení, kterou stát vybral, je neefektivní, neboť v České republice hazard prosperuje a roste. Jen v Praze je 195 kasin, což v porovnání se Stockholmem nebo Vídní, které mají podobný počet obyvatel, je pouze jedno kasino⁵⁶. I metoda státem vybraná jde nad rámec nutnosti. Z mnou popsanych tří kroků k ospravedlnitelnému omezení svobody poskytování služeb a omezení svobody usazovací nesplňuje podle mého názoru Česká republika ani jeden.

Vzhledem k výše uvedeným rozsudkům SDEU zastávám názor, že podmínka českého loterijního zákona zakazující zahraniční majetkovou účast u žadatele o povolení k provozování turnajových nebo hotovostních sázkových her provozovaných pomocí karet přes internet je v rozporu s evropským právem. Takový rozpor má dopad na ustanovení § 1 odst. 9 a § 4 odst. 10, které propagaci, reklamu, provoz, účast nebo zprostředkování cizozemské loterie zakazuje a porušení těchto ustanovení může být pokutováno. Podle mého názoru by stejně jako v rozsudku Placanica nemohla být taková pokuta po subjektu provozujícím, propagujícím, nebo zprostředkujícím nepovolenou loterii a jinou podobnou hru vymáhána.

⁵⁶ Fakta o hazardu v České republice. In: *Obcaneproti hazardu.cz* [online]. ca. 2011 [cit. 2012-06-20]. Dostupné z WWW: <http://www.obcaneproti hazardu.cz/obcane_proti_hazardu_08.htm>.

3.4. Provozování loterií a jiných podobných her se zaměřením na poker

Provozováním loterií a jiných podobných her se rozumí činnost směřující k uvedení loterií a jiných podobných her do provozu, včetně zprostředkovatelských, organizačních, finančních, technických a dalších služeb souvisejících se zajištěním provozu těchto her a jejich řádné ukončení a vyúčtování. Provozováním loterií se také rozumí vykonávání všech dalších činností, které provozovateli ukládají jiné právní předpisy, jde především o zákon č. 101/2000 Sb., O ochraně osobních údajů, zákon č. 253/2008 Sb., o některých opatřeních proti legalizaci výnosů z trestné činnosti a financování terorismu a zákon č. 262/2006 Sb., zákoník práce.

Z provozování loterií a jiných podobných her plynou provozovatelům loterií mnohé povinnosti. Loterijní zákon je upravuje na několika místech v loterijním zákoně a lze je rozlišit na povinnosti obecné a zvláštní.⁵⁷

Mezi obecné povinnosti provozovatelů všech loterií a jiných podobných her patří povinnost zamezit osobám mladším 18 let účastnit se jich. Provozovatel je loterijním zákonem zmocněn kontrolovat k zajištění tohoto účelu průkazy totožnosti. Z ustanovení § 4c vyplývá i zákaz provozovat sázkových her uvedených v § 2 písm. f) až i) v dny státního smutku a mimo schválený návštěvní řád. Ustanovení § 46b také zavazuje provozovatele, osoby v pracovním poměru k provozovateli a zaměstnance orgánu státního dozoru, ministerstva nebo jiného správního orgánu k zachování mlčenlivosti o sázejících a jejich účasti na hře, včetně jejich výher a proher.

Hlavní obecnou povinností všech provozovatelů loterií a jiných podobných her je povinnost platit odvod z loterií a jiných podobných her, daň z příjmu a správní poplatky. Odvod z loterií a jiných podobných her je v loterijním zákoně upraven v ustanoveních § 41 až 41i nově a nahrazuje dřívější institut odvodu části výtěžku na veřejně prospěšné účely. O adresátovi části výtěžku loterie a jiné podobné hry rozhodoval provozovatel loterie a jiné podobné hry a na jeho odstranění měla vliv i vlna veřejné kritiky, která poukazovala na možné navracení peněz zpět

⁵⁷ KRAMÁŘ, Květoslav a Aleš HUŠÁK. Herní právo. Plzeň: Vydavatelství a nakladatelství Aleš Čeněk, 2006, 181 s. ISBN 80-868-9880-6. s.64.

k provozovatelům nebo používání odvodu z části výtěžku jako reklamu.⁵⁸ Nový institut odvodu z loterií a jiných podobných her je příjmem státu a obcí a provozovatel o něm nadále už nijak nerozhoduje. Téma daňových, odvodových a poplatkových povinností je detailně upraveno níže.

Zvláštní povinnosti provozovatelů loterií a jiných podobných her se liší podle druhu povolené loterie nebo sázkové hry (§ 2 a § 50 odst. 3). Svě zvláštnosti mají jak úpravy loterií a tombol, tak i výherní hrací přístroje a kurzové sázky. Vzhledem k zaměření mé diplomové práce na poker se budu věnovat jen zvláštnostem sázkových her provozovaných v kasinu.

Odlíšným znakem kasina oproti ostatním druhům loterií a jiných podobných her jsou hodnotové žetony používané v kasinu ke hře upravené v ustanovení § 35. Každé kasino používá své speciálně označené a Ministerstvem financí schválené hodnotové žetony. Stejně žetony mohou být pouze v kasinu jednoho provozovatele. Hodnotové žetony nakupují hráči v pokladně kasina nebo na hracích stolech. Vyměnit zpět za peníze je mohou jen v pokladně kasina. Hodnotové žetony jsou používány u všech druhů sázkových her provozovaných v kasinu s výjimkou rulety, zde se užívají speciální hrací žetony. Provozovatel je povinen žetony řádně evidovat a je nepřipustné používat hodnotové žetony na úhradu jakýchkoli závazků, které nevznikly ze hry. Při většině kasinových her se ale můžeme setkat s tím, že hráči (účastníci hry) odměňují dealery (zaměstnance kasina obsluhující jednotlivé herní úseky v kasinu) za jejich práci hodnotovými žetony, tato praxe je velice běžná i ve hře poker. V pokeru hráči nechávají dealerovi „tips“ (zpropitné) a když hráč vyhraje, bylo by považováno za neslušné nenechat dealerovi alespoň nominální hodnotu povinné sázky (v zahraničí je mnohdy personál kasina u pokerových stolů placen pouze z tips a hodinovou mzdou za svou práci nedostává)⁵⁹. Ustanovení zákona v § 35 odst. 6 ale „slušnostní jednání“ ze strany hráčů nepřipouští a podle výkladu Ministerstva financí je tento příjem z tips považován

⁵⁸ Povinný odvod z hazardu, nebo reklama zadarmo?. In: *Ceskapozice.cz* [online]. 2011 [cit. 2012-06-20]. Dostupné z WWW: <<http://www.ceskapozice.cz/byznys/podnikani-trhy/povinnny-odvod-z-hazardu-nebo-reklama-zadarmo>>.

⁵⁹ Poker Tournament Tipping. In: *casinogambling.about.com* [online]. ca. 2010 [cit. 2012-06-20]. Dostupné z WWW: <<http://casinogambling.about.com/library/weekly/aa081202.htm>>.

za výhradní příjem provozovatele a jelikož se nejedná o vsazenou částku, podléhá dani z příjmu podle § 18 odst. 1 zákona č. 586/1992 Sb., zákona o dani z příjmu.⁶⁰

Kasino má také povinnost vést evidenci všech návštěvníků. Ti se při vstupu do kasina musí prokázat průkazem totožnosti (§ 36 LotZ). Kasino musí být podle ustanovení § 37 loterijního zákona vybaveno monitorovacím a kamerovým zařízením a záznamy z něj pořízené musí 90 kalendářních dnů uchovávat. Pracovníci státního dozoru mají k těmto záznamům přístup a možnost si je zapůjčit. Bližší úprava monitorovacích a zabezpečovacích zařízení je obsažena ve vyhlášce č. 285/1998 Sb., o podmínkách monitorování a uchovávání záznamů v kasinu. Z hraní v kasinu jsou vyloučeny osoby mladší 18 let (§ 36 LotZ) a zaměstnanci kasina (LotZ), za porušení těchto zákazů hrozí provozovateli kasina pokuty (§ 48 LotZ).

Loterijní zákon ukládá povinnosti i účastníkům loterií a jiných podobných her, kromě již zmiňované povinnosti prokázat se průkazem totožnosti (§ 36 LotZ). Sázející mají také zakázáno účastnit se na sázkách v zahraničí, při nichž jsou placeny sázky do zahraničí (§ 4 odst. 10 LotZ). Za účast na sázkách v zahraničí hrozí sázejícímu pokuta 10 000 000 Kč (§ 48 LotZ). Tato pokuta je podle mého názoru nepřiměřeně vysoká. Před novelizací byl za tento jiný správní delikt fyzických osob možno uložit finanční postih 50 000 Kč. Předpokládám, že by se proti takto vysoké pokutě dalo úspěšně bránit podle ustanovení soudního řádu správního, který v § 78 odst. 2 dává správním soudům pravomoc nepřiměřeně vysoké tresty snížit.

3.5. Správní úřady a správní dozor

Loterijní zákon stanovuje také úkoly veřejné správy v oblasti loterií a jiných podobných her. Mezi hlavní úkoly veřejné správy patří činnost směřující k vydávání povolení k provozování loterií a jiných podobných her a správní dozor.

⁶⁰ Metodické stanovisko k ponechání spropitného (tips) zaměstnancům provozovatele sázkových her v kasinu. In: *Mfcr.cz* [online]. 2008 [cit. 2012-06-21]. Dostupné z WWW: <http://www.mfcr.cz/cps/rde/xchg/mfcr/xsl/podminky_povolovani_43371.html>.

3.5.1. Povolující orgány

Orgánem s oprávněním k vydání povolení k provozu loterií a jiných podobných her jsou podle loterijního zákona obecní úřady, krajské úřady a Ministerstvo financí. Vydávání povolení není upraveno jednotně a tak se úprava rozhodující, která z těchto institucí je oprávněna povolení vydat, nachází v jednotlivých částech zákona. O oprávnění k provozování sázkových her v kasinu rozhoduje podle ustanovení § 32 odst. 1 Ministerstvo financí. Loterijní zákon výslovně neupravuje, který orgán vydává povolení k provozování sázkových her podle § 2 písm. m). Z ustanovení § 4 odst. 5 se ale dá dovodit, že to bude opět Ministerstvo financí.

V řízení o vydání povolení k provozování loterií a jiných podobných her platí s odchylkami správní řád (§ 45 odst. 1 LotZ)

3.5.2. Správní dozor

„Pod pojmem správní dozor rozumíme takovou správní činnost, při které vykonavatel veřejné správy pozoruje chování nepodřízených subjektů a porovnává je s chováním žádoucím, s požadavky právních norem. V návaznosti na hodnocení podle okolností aplikuje zejména nápravné nebo sankční prostředky, jimiž reaguje na zjištěný nesoulad mezi skutečným a žádoucím chováním dozorovaného subjektu.“⁶¹

Loterijní zákon upravuje správní dozor v části sedmé loterijního zákona, ale dílčí pravomoci dozorových orgánů jsou stanoveny i v jiných částech zákona u úprav jednotlivých typů loterií a jiných podobných her. Zákon místo pojmu správní dozor používá označení státní dozor, i když z jednotlivých ustanovení zákona je patrné, že dozor vykonávají i subjekty odlišné od státu.

Ústředním orgánem státní správy v oblasti dozoru nad loteriemi a jinými podobnými hrami je podle zákona č. 2/1969 Sb, zákon České národní rady o zřízení ministerstev a jiných ústředních orgánů státní správy České socialistické republiky, Ministerstvo financí. V loterijním zákoně je Ministerstvo financí uvedeno v § 1 odst. 5, které se dále v ustanoveních zákona označuje jen jako ministerstvo.

⁶¹ HENDRYCH, Dušan. Správní právo: obecná část. 7. vyd. Praha: C.H. Beck, 2009, xxxviii, 837 s. Právnícké učebnice (C.H. Beck). ISBN 978-807-4000-492.s. 299.

Soustava dozorčích orgánů je v loterijním zákoně rozmanitá a blíže jí specifikuje ustanovení § 46. Správní dozor nad dodržováním loterijního zákona ze strany provozovatelů loterií a jiných podobných her vykonávají jednak obce, pokud provozovateli vydaly povolení, krajské úřady, jestliže vydávají povolení k provozování výherního hracího automatu, jehož provozovatelem má být obec v územním obvodu kraje, finanční úřady, v případech, kdy povolení k provozování loterie a jiné podobné hry vydává Ministerstvo financí a sídlo provozovatele je v obvodu finančního úřadu a Ministerstvo financí. Finanční úřady jsou k doзору nad loteriami oprávněny i z titulu zákona č. 531/1990 Sb., o územních finančních orgánech, tento dozor je fakultativní.⁶² Ustanovení § 47 loterijního zákona stanovuje duplicitně, že orgán, který povolení k provozování loterie nebo jiné podobné hry vydal, je povinen ji i kontrolovat.

Předmětem správního dozoru je sledovat dodržování právních předpisů a podmínek vyplývajících z povolení k provozování loterií a jiných podobných her, v případě, že dozorující orgán zjistí rozpor s požadovaným stavem, přicházejí na řadu sankční anebo nápravné prostředky. Nápravným prostředkům ale loterijní zákon nepřikládá stejnou váhu, věnuje se jim podstatně méně. V zákoně je jako nápravný prostředek uvedeno dočasné zastavení provozování loterie a jiné podobné hry orgánem, který ji povolil, nebo finančním úřadem, a to nejdéle na 30 dnů. Pokud provozovatel v této lhůtě závady neodstraní, bude jeho povolení zrušeno (§ 43odst. 4 LotZ).

Úprava sankčních prostředků je v loterijním zákoně obsáhlejší, ustanovení § 48 zakládá řadu skutkových podstat správních deliktů. Rozmezí pokut upravených loterijním zákonem je od 50 000 Kč do 10 000 000 Kč. O rozporu ustanovení § 48 odst. 1, písm. c) s evropským právem jsem hovořil už výše. Jako sporná se jeví i výše pokuty pro účastníka cizozemské loterie podle ustanovení § 4 odst. 10 (viz výše). Ochrana proti pokutám podle loterijního zákona poskytují správní soudy a pro řízení ve věcech loterií a jiných podobných her platí správní řád, pokud loterijní zákon nestanoví jinak (§ 45 LotZ).

⁶² KRAMÁŘ, Květoslav a Aleš HUŠÁK. Herní právo. Plzeň: Vydavatelství a nakladatelství Aleš Čeněk, 2006, 181 s. ISBN 80-868-9880-6. s.76.

Ústava opravňuje ministerstva a jiné správní úřady k vydávání podzákoně normotvorby pokud jsou k tomu zákonem zmocněny. Loterijní zákon v ustanovení § 50 s názvem „zmocňovací ustanovení“ dává ministerstvu a obcím pravomoc vydávat vyhlášky. Vztah k pokeru z nich má především vyhláška Ministerstva financí č. 285/1998 Sb., o podmínkách monitorování a uchovávání záznamů v kasinu.

3.6. Daně z loterií a jiných podobných her

Zdaňování v oblasti loterií a jiných podobných her může být založeno na jedné ze dvou koncepcí zdaňování výher. První považuje zdaňování výher z hazardních her za dvojí zdanění a je proti zdanění, neboť sázející vkládají do her a sázek již své zdaněné prostředky. Druhá koncepce staví do popředí garanční roli státu, který umožňuje výherci riskovat a v případě výhry získat peněžní prostředky a je pro zdanění. Oba principy jsou vůči sobě protichůdné⁶³ a úzce souvisí s chápáním role hazardu ve společnosti. V USA, kde je hazard chápán jako hřích a nutné zlo⁶⁴ a ve většině států USA není povolen, podléhají výhry z hazardních her dani z příjmu⁶⁵. V České republice výhry účastníků loterií a jiných podobných her provozované na základě řádného povolení podle loterijního zákona nepodléhají dani z příjmu fyzických osob, neboť provozovatel hazardních her odvádí státu vysoké daně a platí správní poplatky.

Novelou zákona o loteriích a jiných podobných hrách došlo v oblasti zdanění a placení správních poplatků z loterií a jiných podobných her k velkým změnám. Správní poplatky, které dlouhou dobu u loterií a jiných hazardních her fakticky nahrazovaly daň⁶⁶, byly omezeny a v zákoně o dani z příjmu bylo zrušeno osvobození od daně z příjmu pro provozovatele loterií a jiných podobných her, takže mají povinnost platit 19 % daň z příjmu jako jiné právnické osoby. V loterijním zákoně se zavedl nový institut „odvodu z loterií a jiných podobných her“ (§41-41i LotZ). Jak jsem uvedl výše,

⁶³ KRAMÁŘ, Květoslav a Aleš HUŠÁK. Herní právo. Plzeň: Vydavatelství a nakladatelství Aleš Čeněk, 2006, 181 s. ISBN 80-868-9880-6. s. 85.

⁶⁴ Tamtéž, s. 17

⁶⁵ Gambling Income and Losses. In: *IRS.com* [online]. 2011 [cit. 2012-06-21]. Dostupné z WWW: <<http://www.irs.gov/taxtopics/tc419.html>>.

⁶⁶ KRAMÁŘ, Květoslav a Aleš HUŠÁK. Herní právo. Plzeň: Vydavatelství a nakladatelství Aleš Čeněk, 2006, 181 s. ISBN 80-868-9880-6. s. 89.

zastávám názor, že poker není loterií nebo jinou podobnou hrou a že nespadá pod působnost loterijního zákona, takové tvrzení, ale nese vážné daňové dopady pro účastníky sázkových her, mnohdy rovné finanční sebevraždě.

Při správě daní a poplatků se postupuje podle zákona č. 280/2009 Sb., daňový řád. Provozovatelé loterií a jiných podobných her mají povinnost provést vyúčtování (§4 odst. 3 LotZ), u některých typů loterií a jiných podobných her je uvedena povinnost provést vyúčtování přímo v zákoně (kursové sázení, výherní hrací přístroje, loterie a tomboly), u ostatních se dá předpokládat, že Ministerstvo financí uloží povinnost provádět vyúčtování v povolení k provozování loterie a jiné podobné hry. Definice vyúčtování se v loterijním zákoně nenachází. Hlavními údaji obsaženými ve vyúčtování jsou podle metodické příručky Ministerstva financí pro výherní hrací přístroje celková vsazená částka účastníky, celkově vyplacené výhry a dosažená tržba provozovatele.⁶⁷

3.6.1. Odvod z loterií a jiných podobných her

Nově je v loterijním zákoně od 1. 1. 2012 obsažena úprava odvodu z loterií a jiných podobných her (dále jen odvod z loterií). Ten nahradil dosavadní institut odvodu části výtěžku na veřejně prospěšné účely, který byl terčem veřejné kritiky (viz výše). Odvod z loterií spolu se zavedením daně z příjmu provozovatelů loterií (viz dále) tak vytváří nový systém odvodů z loterií a jiných podobných her

Odvod z loterií je svým způsobem zvláštní druh daně a má tak svůj subjekt, předmět, základ, sazbu a splatnost. Správu odvodu z loterií vykonávají finanční úřady.

Subjektem odvodu z loterií je poplatník, který je provozovatelem loterie nebo jiné podobné hry. Předmětem odvodu z loterií je provozování loterie nebo jiné podobné hry. Základ odvodu z loterií je rozdělen na dílčí základy odvodu a samostatný dílčí základ je v ustanovení § 41b odst. 1 písm. c) upraven i pro sázkové hry podle § 2 písm. m), tedy karetních turnajových a hotovostních her, pod něž je řazen poker.⁶⁸ Dílčí základ je podle

⁶⁷ Metodická příručka k povolovacímu procesu, kontrole provozu a k vyúčtování provozu výherních hracích přístrojů. In: *Mfcr.cz* [online]. 2009 [cit. 2012-06-21]. Dostupné z WWW: <http://www.mfcr.cz/cps/rde/xchg/mfcr/xsl/podminky_povolovani_48556.html>.

⁶⁸ Odpovědi na nejčastěji kladené dotazy - k zákonu č. 202/1990 Sb., o loteriích a jiných podobných hrách, ve znění pozdějších předpisů - od 1.1.2012. In: *Mfcr.cz* [online]. 2012 [cit. 2012-06-21]. Dostupné z WWW: <http://www.mfcr.cz/cps/rde/xchg/mfcr/xsl/loterie_odpovedi_na_dotazy_68565.html>.

ustanovení § 41b loterijního zákona tvořen částkou, o kterou úhrn vsazených částek převyšuje úhrn vyplacených výher.

Sazba odvodu z dílčího základu karetních a turnajových hotovostních her je 20 % dílčího základu (§ 41c LotZ). Odvod z loterií se vypočte jako součet dílčích odvodů, dílčí odvod z karetních turnajových a hotovostních her se vypočte jako součin dílčího základu odvodu a sazby pro tento dílčí základ odvodu (§ 41d LotZ). Poplatník je povinen podat odvodové přiznání nejpozději do dvou měsíců po uplynutí odvodového období, tím je kalendářní rok (§ 41e a 41f LotZ). Odvody z loterií se platí pomocí čtvrtletních záloh na odvod (§ 41g LotZ), které se spravují jako daň podle daňového řádu (§ 41h LotZ). Zálohy se neplatí za poslední čtvrtletí odvodového období (§ 41g LotZ). Záloha na odvod se vypočte za zálohové období, kterým je kalendářní čtvrtletí, jako odvod z loterií. Poplatník odvodu z loterií je povinen podat hlášení k odvodu z loterií a současně zaplatit zálohu (§41g odst 3 LotZ). Správu odvodu z loterií a jiných podobných her vykonávají finanční úřady (§ 41h LotZ). Odvod z loterií za karetní turnajové a hotovostní sázkové hry je ze 70 % příjmem státního rozpočtu a z 30 % příjmem rozpočtu obcí (§41i LotZ).

3.6.2. Úprava loterií a jiných podobných her v zákoně o dani z příjmu

Zákon č. 586/1992 Sb., o dani z příjmu, upravuje daně z příjmu z pohledu provozovatele loterie a jiné podobné hry, ale také z pohledu výherce loterie nebo jiné podobné hry a osoby, které bylo plněné z občanskoprávního smluvního vztahu o sázce a hře.

Provozovatel loterie nebo jiné podobné hry od 1. 1. 2012 není dále osvobozen od placení daně z příjmu právnických osob za provozování loterií a jiných podobných her. Novelou bylo změněno dosavadní ustanovení § 19 písm. g) zákona o dani z příjmu, které stanovovalo, že právnické osoby jsou osvobozeny od daně z příjmů získaných provozováním hazardních her. Nově se tak na provozovatele turnajových a hotovostních sázkových her vztahuje 19 % sazba daně z příjmů právnických osob stejně jako na ostatní právnické osoby. Základ daně tvoří rozdíl, o který příjmy převyšují výdaje při respektování jejich věcné a časové souvislosti v daném zdaňovacím období.

Daňová povinnost výherce v turnajové a hotovostní karetní sázkové hře je upravena v ustanovení § 10 odst. 1 písm. h). Toto ustanovení používá široký pojem výhry v loteriích, sázkách a jiných podobných hrách. Zákonodárce se tak nedrží termínů loterijního ani občanského zákona a do jeho působnosti tak patří plnění z občanskoprávních smluvních vztahů sázek a her a také výhry z loterií a jiných podobných her až na výjimky uvedené v § 10 odst. 3 písm. b) a v § 4.⁶⁹ Výhry z loterií, sázek a podobných her provozovaných na základě povolení vydaného podle loterijního zákona nebo na základě obdobných předpisů vydaných v členských státech Evropské unie nebo dalších státech, které tvoří Evropský hospodářský prostor (dále jen EHP), jsou od daně osvobozeny. Výherce sázky nebo hry uzavřené podle občanského zákoníku tak musí svou výhru řádně zdanit 15 % sazbou daně z příjmu.

Jak už jsem uvedl výše, vzhledem k současné úpravě loterijního zákona, který za jeden ze znaků loterie a jiné podobné hry považuje náhodu, nespadá poker podle mého názoru pod úpravu loterijního zákona. To však modifikuje ustanovení § 10 o ostatních příjmech. Vzhledem k současnému postoji Ministerstva financí⁷⁰, které řadí poker pod působnost loterijního zákona, popíše jak variantu zdanění, podle které poker do působnosti loterijního zákona spadá, tak také variantu, podle které poker do působnosti loterijního zákona nespadá.

Pokud tedy poker spadá pod působnost loterijního zákona a názor Ministerstva financí je správný, výhry z pokerových turnajů a hotovostních her pořádaných subjektem s povolením k jejich pořádání jsou od daně osvobozeny. V současnosti může být poker provozován pouze v kasinu nebo prostřednictvím zařízení obsluhovaných přímo sázejícím. Zákonodárce umožňuje jako takové zařízení využít interaktivní videoloterijní terminály, lokální loterijní systémy, výherní hrací přístroje, ale hlavně internet. Žádný subjekt ale v současné době v České republice neprovozuje poker přes internet na základě platného povolení Ministerstva financí, neboť zákon nepovoluje vydat povolení osobě se zahraniční majetkovou účastí, což je podle mého názoru

⁶⁹ KRAMÁŘ, Květoslav a Aleš HUŠÁK. Herní právo. Plzeň: Vydavatelství a nakladatelství Aleš Čeněk, 2006, 181 s. ISBN 80-868-9880-6. s. 85.

⁷⁰ Odpovědi na nejčastěji kladené dotazy - k zákonu č. 202/1990 Sb., o loteriích a jiných podobných hrách, ve znění pozdějších předpisů - od 1.1.2012. In: *Mfcr.cz* [online]. 2012 [cit. 2012-06-21]. Dostupné z WWW: <http://www.mfcr.cz/cps/rde/xchg/mfcr/xsl/loterie_odpovedi_na_dotazy_68565.html>.

v rozporu s evropským právem (viz výše). Přesto existují pokerové herny, které běžně umožňují českým hráčům hrát na svých serverech poker a mnozí hráči z České republiky na nich i pod hrozbou astronomické pokuty 10 000 000 Kč poker hrají.

Loterijní zákon sice zakazuje účast na sázkách v zahraničí a stanovuje za porušení tohoto zákazu pokutu, nestanovuje ale žádné další právní následky pro výhry ze zakázaných sázkových her. Výhru ze zahraniční sázkové hry, nelze považovat za nezákonnou ekonomickou výhodu, tu upravuje zákon č. 253/2008 Sb., o některých opatřeních proti legalizaci výnosů z trestné činnosti a financování terorismu. Nezákonná ekonomická výhoda se v ustanovení § 3 zákona č. 253/2008 užívá pouze v souvislosti s trestným činem a aby čin mohl být považován za trestný, musí tak být označen v zákoně č. 40/2009 Sb., trestní zákoník, a vykazovat znaky uvedené v trestním zákoníku⁷¹. Porušení ustanovení § 4 odst. 10 loterijního zákona je tzv. jiným správním deliktem fyzických osob⁷², na které se nevztahuje ani zákon č. 200/1990 Sb., o přestupcích. Na jiné správní delikty fyzických osob se vztahuje správní řád, ani ten však nespojuje s jiným správním deliktem fyzické osoby právní následky omezující vlastnické právo. Omezení účasti na zahraničních sázkových hrách stanovené loterijním zákonem je proto podle mého názoru imperfektní⁷³.

Zajímavý pohled na toto téma přinášejí rozsudky Městského soudu v Praze ze dne 17. 3. 2010, čj. 5 Ca 65/2007 – 77 a Nejvyššího správního soudu ze dne 21. 9. 2007 čj. 5 Afs 148/2006-50. Rozsudek Městského soudu v Praze stanovil, že příjem ve smyslu zákona o dani z příjmu nemůže být prospěch, který osoba získala za trestný čin. Rozsudek Nejvyššího správního soudu naopak stanovil, že ostatním příjmem podle ustanovení §10 zákona o dani z příjmu je příjem, který osoba získala za provozování podnikatelské činnosti, ke které neměla řádné oprávnění. Je otázkou, zda výhra ze zakázané účasti na zahraniční sázkové hře může být stavěna do stejné roviny jako příjem z činnosti podléhající povolení. Povolení nebo jiné oprávnění k provozování činnosti může být podle zmíněných rozsudků vydáno pouze k činnosti nezávadné

⁷¹ HENDRYCH, Dušan. *Právní slovník*. 3., podstatně rozš. vyd. V Praze: C.H. Beck, 2009, xxii, 1459 s. Beckovy odborné slovníky. ISBN 978-80-7400-059-1. s 1145-1146.

⁷² HENDRYCH, Dušan. *Správní právo: obecná část*. 7. vyd. Praha: C.H. Beck, 2009, xxxviii, 837 s. Právníké učebnice (C.H. Beck). ISBN 978-807-4000-492.s.472-474.

⁷³ BOGUSZAK, Jiří, Jiří ČAPEK a Aleš GERLOCH. *Teorie práva: obecná část*. 2., přeprac. vyd. Praha: ASPI, 2004, 347 s. ISBN 80-735-7030-0.s. 31 a 84.

a neškodlivé. Jestliže loterijní zákon zakazuje účast na hrách v zahraničí, musí ji považovat za škodlivou a závadnou. Já osobně nevidím rozdíl ve škodlivosti hraní sázkových her u provozovatelů s řádným povolením nebo u provozovatelů zahraničních, kteří povolení podle českého loterijního zákona nemají. Jediný rozdíl spatřuji v možném snížení daňového výnosu České republiky. Obava o daňový výnos ale podle výše zmíněné judikatury SDEU není dostatečným důvodem pro omezení svobody usazování a poskytování služeb, takže by ustanovení omezující účast na zahraničních sázkových hrách bylo v rozporu s evropským právem.

Otázkou tedy je, zda loterijní zákon omezuje účast na zahraničních sázkových hrách, protože ji považuje za škodlivou. V tom případě by podle mého názoru a v souvislosti s výše zmíněnými rozsudky Městského soudu v Praze a Nejvyššího správního soudu nemohly být výhry účastníků zahraničních zakázaných her předmětem daně z příjmu. Podle mého názoru, ale loterijní zákon omezuje účast na zahraničních pokerových serverech z důvodů daňových.

Kdyby však loterijní zákon nepovažoval účast na zahraničních sázkových hernách za škodlivou a šlo by mu pouze o daňové příjmy, byly by výhry účastníků zahraničních sázkových her předmětem daně z příjmů. Tedy jen některé, neboť zákon o dani z příjmu v ustanovení § 10 odst. 3 písm. b) stanovuje, že od daně z příjmu jsou osvobozeny výhry z loterií, sázek a podobných her provozovaných podle předpisů obdobných loterijnímu zákonu v zahraničí pokud pocházejí z EHP. Všechny herny na internetu, byť nemají české povolení k provozování loterií a jiných podobných her, mají povolení od svého domovského dozorového orgánu a jsou tak ve své zemi plně legální.

Z toho tedy vyvozují, že za premisy, že poker je loterie nebo jiná podobná hra upravená loterijním zákonem, by podle mého názoru byla výhra z pokeru vyhraná u provozovatele s řádným povolením podle loterijního zákona osvobozená od daně. Výhra pocházející od provozovatele se sídlem v EHP, ale bez povolení podle loterijního zákona, by také byla daňově osvobozená, byť by za hraní samotné hrozila hráči pokuta za jiný správní delikt fyzických osob až 10 000 000. Pokud by výhra pocházela z herny se sídlem mimo EHP, byla by zatížená daňovou povinností a navíc by hráči za účast na zahraniční sázkové hře hrozila pokuta.

Hráč hrající na herně mimo EHP by se však svým jednáním nedopouštěl pouze jiného správního deliktu fyzické osoby podle § 4 odst. 10 loterijního zákona, za což by mu hrozila pokuta až 10 000 000 Kč, páchal by vzhledem k současné koncepci ustanovení §10 odst. 4 zákona o dani z příjmu daňovou sebevraždou. Ustanovení §10 odst. 4 zákona o dani z příjmu totiž stanoví, že plynou-li příjmy podle ustanovení § 10 odst. 1 písm. h), což jsou výhry z loterií, sázek a jiných podobných her ze zdrojů v zahraničí, je dílčím základem daně příjem nesnížený o výdaje. Taková úprava by mnoho hráčů, kteří jsou schopni v pokeru vyhrávat peníze, zruinovala. Dobrým příkladem ničivě vysoké daně by mohl být švédský pokerový hráč Viktor Blom alias „Isildur1“, kterému by mohla hrozit daň ve výši až 149 000 000 USD⁷⁴ za hraní na pokerové herně mimo EU. Švédská daňová úprava je v oblasti zdanění pokeru velice podobná české úpravě. Hráč si také nemůže započítat na výhry výdaje, jen místo 15 % sazby daně je ve Švédsku 30 % sazba daně. Pro pořádek by se ještě slušelo dodat, že Viktorovi Blomovi by mohla hrozit 149 000 000 USD vysoká daň za hraní pokeru, i když při hraní pokeru na herně mimo EU prodělal 2 200 000 USD.⁷⁵

Poker ale není loterie nebo jiná podobná hra ve smyslu úpravy loterijního zákona. Nevztahuje se tak na něj ani správní delikt fyzické osoby upravený v ustanovení § 4 odst. 10 loterijního zákona, ani omezení, že poker může být provozován pouze na základě povolení Ministerstva financí. Navíc dochází i k modifikaci § 10 zákona o dani z příjmu. Ustanovení § 10 zákona o dani z příjmu, jak jsem už popsal výše, nepoužívá terminologii občanského zákoníku, ani loterijního zákona, ale užívá pojem výhry v loteriích, sázkách a jiných podobných hrách. Výsledný okruh her bude dostatečně široký a obsahující poker, i když poker nebude v působnosti loterijního zákona.

Osvobození od daně z příjmu v ustanovení § 10 odst. 3 písm. b) se vztahuje na výhry z loterií, sázek a podobných her provozovaných na základě povolení vydaného podle zvláštních předpisů nebo na základě obdobných předpisů vydaných v členských

⁷⁴ Viktor Blom (Isildur1) Could Face \$149 Million Tax Bill. In: *Pokernewsdaily.com* [online]. 2011 [cit. 2012-06-22]. Dostupné z WWW: <<http://www.pokernewsdaily.com/viktor-blom-isildur1-could-face-149-million-tax-bill-17670/>>.

⁷⁵ Viktor Blom player profile. In: *Highstakesdb.com* [online]. 2012 [cit. 2012-06-22]. Dostupné z WWW: <<http://www.highstakesdb.com/profiles/Isildur1.aspx>>.

státech Evropské unie nebo dalších státech, které tvoří Evropský hospodářský prostor. Zvláštním předpisem má být loterijní zákon, jelikož ale poker není loterií a jinou podobnou hrou podle loterijního zákona, nemůže k provozování pokeru podle loterijního zákona Ministerstvo financí vydat povolení a to vzhledem k § 32 odst. 2 vylučuje, aby poker byl v České republice pořádán v kasinech, pořádání pokeru v kasinu by ale bylo právně nepostihnutelné. Kasino může být postihnuto jen za pořádání loterie nebo jiné podobné hry, ke které nemá povolení podle loterijního zákona, nebo té loterie nebo jiné podobné hry, kterou provozuje v rozporu s herním plánem. K pokeru by ale Ministerstvo financí povolení vydat nemohlo a nemohl by být upraven ani v herním plánu. Poker by tak mohl být provozován kasinem, jinou právnickou osobou, občanským sdružením nebo fyzickou osobou a také zahraniční osobou (fakticky by provozování pokeru v kasinu nešlo postihnout).

Ustanovení § 10 odst. 3 písm. b) zákona o dani z příjmu by tak ironicky od placení daně z pokerových výher osvobozovalo jen výhry z heren se sídlem v EHP, jelikož zahraniční národní předpisy obdobné českému loterijnímu zákonu poker upravují. Veřejnoprávní úprava hazardních her je totiž v zahraničí postavena na jiných principech, příkladem by mohlo být Slovensko, které hazardní hru definuje „*Hazardné hry sú hry, v ktorých hráč po zaplatení vkladu môže získať výhru v peniazoch, veciach alebo právach, ak splní herným plánom vopred určené podmienky. Výsledok hazardnej hry závisí výlučne alebo prevažne od náhody alebo od vopred neznámeho výsledku určitej okolnosti alebo udalosti.*“⁷⁶ Do jaké míry poker závisí na náhodě stanovit jednoduše nelze, rozhodně je ale slovenská formulace hazardní hry širší, neboť nepovažuje za hazardní hru (loterii nebo jinou podobnou hru v českém loterijním zákoně) jen ty výlučně závislé na náhodě.

Sazba daně na pokerové výhry pocházející z České republiky a z heren se sídlem mimo území EHP by tak byla 15 %. Dílčím základem daně by byl příjem snížený o výdaje prokazatelně vynaložené na jeho dosažení. Příjmy plynoucí ze zdrojů v zahraničí by se nesnižovaly o výdaje. Osvobozené od daně by byly pouze výhry

⁷⁶ Slovensko. Zo 16. marca 2005. Zákon o hazardných hrách a o zmene a doplnení niektorých zákonov. In: Zbierke zákonov č. 71/2005 strana 1378. Dostupné z WWW: <<http://www.vyvlastnenie.sk/predpisy/zakon-o-hazardnych-hrach/>>.

ze sázek provozované subjektem s povolením podle zvláštních národních předpisů subjektu se sídlem v EHP.

Loterijní zákon tak podle mého názoru novelizací od 1. 1. 2012 nevnese do problematiky pokeru, jeho provozu a zdanění řád, jen vyvolal problémy. Loterijní zákon je koncepčně zastaralý, další novelizace by mu už podle mého názoru nepomohla a měl by být vydán předpis nový, který by nebyl v rozporu s evropským právem, neukládal nepřiměřeně vysoké pokuty, a který by jasně stanovil daňové povinnosti provozovatelů a účastníků pokeru. Daňové předpisy jsou složité, těžké na pochopení a orientaci, ale to je odůvodnitelné, neboť upravují skoro každou ekonomickou aktivitu osob. Loterijní zákon by neměl porozumění daňových předpisů znemožňovat.

3.7. Správní poplatky

Podmínkou k vydání povolení k provozování loterie nebo jiné podobné hry je zaplacení správního poplatku žadatelem. Právní úprava je obsažena v zákoně č. 634/2004 Sb., o správních poplatcích. Správní poplatky slouží k úhradě administrativních nákladů nezbytných pro vydání povolení.

Před novelizací loterijního zákona od 1. 1. 2012 se správní poplatky svým charakterem spíše blížily skrytým daním než úhradě za administrativní náklady. Výměr správního poplatku byl totiž u některých loterií a jiných podobných her založen na procentuální výměře a byl placen zpětně. Výše správního poplatku z loterií a jiných podobných her byla také výrazně vyšší v porovnání s jinými správními poplatky, které byly mnohdy administrativně náročnější.⁷⁷

Současná úprava poplatků je o poznání jednodušší a prostší, došlo také k snížení jejich výše. Sazebník zákona o správních poplatcích teď stanovuje fixní poplatek ve výši 5 000 Kč za přijetí žádosti o vydání povolení a 3 000 Kč za přijetí žádosti o změnu povolení.

⁷⁷ KRAMÁŘ, Květoslav a Aleš HUŠÁK. Herní právo. Plzeň: Vydavatelství a nakladatelství Aleš Čeněk, 2006, 181 s. ISBN 80-868-9880-6. s. 89.

Poplatníkem správních poplatků za přijetí žádosti o vydání nebo změně povolení k provozování loterie nebo jiné podobné hry je osoba, která podala žádost nebo jiný návrh k provedení úkonu správnímú úřadu nebo osoba, v jejímž zájmu nebo věci byl úkon proveden.

4. Trestněprávní úprava herní problematiky

V případech, kdy nepostačuje k ochraně společenských zájmů úprava správních deliktů fyzických osob a právnických osob obsažená v loterijním zákoně, vstupují do popředí normy trestního práva upravené v zákoně č. 40/2009 Sb., trestní zákoník.

Trestní právo doznalo od 1. 1. 2012 výrazných změn týkající se také problematiky herní problematiky, neboť vstoupil v účinnost zákon č. 418/2011 Sb., o trestní odpovědnosti právnických osob a řízení proti nim (dále jen zákon o trestní odpovědnosti PO), zavedl do českého trestního práva institut trestní odpovědnosti právnických osob.

4.1. Trestné činy fyzických osob

Trestní zákoník upravuje několik trestných činů, kterých se mohou dopustit fyzické osoby v souvislosti se sázkou a hrou.

Ustanovení § 213 trestního zákoníku upravuje trestný čin provozování nepoctivých her a sázek. Do trestního zákona se tato skutková podstata dostala v souvislosti s rozšířením řetězových her typu letadlo a skořápek.⁷⁸ Jedná se o zvláštní trestný čin blízky trestnému činu podvodu, o podvod se ale nejedná, účastník hry totiž není uveden v omyl, nebo není využito jeho omylu a nejsou mu ani zamlčeny podstatné skutečnosti. Podstata trestného činu tkví v tom, že si účastník neuvědomuje, že vzhledem ke konstrukci pravidel, nemá naději na výhru.⁷⁹

Další trestný čin je upraven v ustanovení § 252 trestního zákoníku jako trestný čin neoprávněného provozování loterie a podobné sázkové hry. Jde o speciální případ neoprávněného podnikání, ale na rozdíl od něj se u neoprávněného provozování loterie a jiné podobné hry nevyžaduje větší rozsah činnosti, neboť se u § 252 těžko určuje

⁷⁸ JELÍNEK, Jiří. Trestní právo hmotné: obecná část, zvláštní část. 1. vyd. Praha: Leges, 2009, 895 s. Student (Leges). ISBN 978-808-7212-240. s. 605.

⁷⁹ KRAMÁŘ, Květoslav a Aleš HUŠÁK. Herní právo. Plzeň: Vydavatelství a nakladatelství Aleš Čeněk, 2006, 181 s. ISBN 80-868-9880-6. s. 95.

skutečný rozsah nedovolených sázek.⁸⁰ Skutkové podstata postihuje jak neoprávněné provozování hazardních her, tak i organizaci, propagaci nebo jejich zprostředkování.

Trestní zákoník v ustanovení § 201 upravuje i trestný čin ohrožování výchovy dítěte, postihuje totiž hru osob mladších osmnácti let na výherních hracích přístrojích. Pachatelem trestného činu je osoba, která dítěti umožní na výherním hracím přístroji hrát. Na rozdíl od předešlých trestných činů zde k spáchání trestného činu postačí nedbalost.

V souvislosti s problematickou a nejasnou úpravou pokeru v oblasti daňové by mohl do popředí vystoupit i trestný čin uvedený v ustanovení § 240 trestního zákoníku. Jedná se o trestný čin zkrácení daně, poplatku a podobné povinné platby. Trestné je zkrácení daně či jiné povinné platby ve větším rozsahu, což znamená 50 000 Kč a více. Trestní zákoníkem č. 40/2009 Sb. už v porovnání s trestním zákoníkem 140/1961 Sb. už nadále neobsahuje ustanovení o účinné lítosti, které umožňovalo splatit daň do doby, než počal soud prvního stupně vyhlašovat rozsudek.

S herní problematikou mohou úzce souviset i trestné činy legalizace výnosů z trestné činnosti upravené v § 216 a 217 a podílnictví § 213 a 214 trestního zákoníku.

4.2. Trestné činy právnických osob

Jedná se o zcela nový institut v oblasti českého trestního práva, který je v rozporu s doposud platnou koncepcí individuální trestní odpovědnosti.⁸¹ Trestní odpovědnost právnické osoby je upravena v ustanovení § 8 trestního zákona. Právnická osoba je odpovědná tehdy, když je protiprávní čin spáchaný jejím jménem nebo v jejím zájmu nebo v rámci její činnosti statutárním orgánem, zaměstnancem, osobou vykonávající řídicí vliv na řízení právnické osoby a dalšími osobami stanovenými zákonem o odpovědnosti právnických osob. Pachatelem trestného činu může být právnická osoba, které lze přičítat porušení nebo ohrožení zájmu chráněného trestním zákonem, a to i když k spáchání trestného činu užije jinou právnickou nebo fyzickou osobu.

⁸⁰ JELÍNEK, Jiří. Trestní právo hmotné: obecná část, zvláštní část. 1. vyd. Praha: Leges, 2009, 895 s. Student (Leges). ISBN 978-808-7212-240. s. 649.

⁸¹ Tamtéž, s. 201.

V ustanovení § 7 jsou vymezeny trestné činy, kterých se právnická osoba může dopustit. V souvislosti s herním právem jsou to provozování nepoctivých her a sázek, ohrožování výchovy dítěte, zkrácení daně, poplatku a podobné povinné platby, podílnictví a legalizace výnosů z trestné činnosti. Mezi trestnými činy, kterých se může dopustit právnická osoba, chybí trestný čin neoprávněného provozování loterie a jiné podobné sázkové hry, toho se tedy může dopustit jen fyzická osoba.

5. Úprava pokeru ve vybraných evropských zemích

Na komunitární úrovni neexistuje jednotná úprava loterijního trhu, brání tomu především odlišnost národních úprav hazardních her a absence politické vůle. Sázkové hry jsou vyloučeny z působnosti směrnice o elektronickém obchodování⁸² a směrnice o volném pohybu služeb⁸³

Vzhledem k předpokládanému nárůstu tržního podílu online poskytovaných her ze 7,5 % ročních příjmů celého trhu s hazardními hrami na předpokládaných 15 % tržního podílu v roce 2013 a předpokládaným rozvojem nových mobilních hazardních aplikací se rozhodla komise EU vydat zelenou knihu „o on-line hazardních hrách na vnitřním trhu“, aby tak nastartovala debatu o hazardních hrách na evropské úrovni.⁸⁴

Poker je v porovnání s ostatními hazardními hrami specifický. Nenarážím teď na téma, zda poker je nebo není dovednostní hra, to bylo snad dostatečně vysvětleno výše. Poker se v porovnání s blackjackem nebo ruletou liší tím, že hráč hraje proti ostatním hráčům a ne proti zaměstnancům kasina. Tento specifický prvek pokeru proto stanovuje zvláštní požadavek na jeho provozování. K úspěšnému provozování pokeru v kamenném kasinu nebo online herně musí jeho provozovatel mít dostatečnou návštěvnost (u online heren označovanou slovem „traffic“). V kasinu nebo online herně se musí ve stejný okamžik vyskytovat skupina hráčů, která chce hrát stejnou variantu pokeru se stejně vysokými sázkami.

Na příkladu Belgie, Itálie a Estonska bych chtěl ukázat, jak může vypadat fungující pokerová legislativa zajišťující daňové výnosy pro stát a bezpečné prostředí pro hráče. Nejprve bych ale chtěl zdůraznit, že mezi úpravami těchto států je velký rozdíl, všechny státy umožňují získat povolení k provozu online pokerové herny i subjektům pocházejících z jiných států. Itálie ale izoluje své hráče hotovostního pokeru od hráčů

⁸² Směrnice Evropského parlamentu a Rady 2000/31/ES: směrnice o elektronickém obchodu. In: *Eur-lex.europa.eu* [online]. ca. 2001 [cit. 2012-06-21]. Dostupné z WWW: <<http://eur-lex.europa.eu/LexUriServ/LexUriServ.do?uri=CELEX:32000L0031:CS:HTML>>.

⁸³ Směrnice Evropského parlamentu a Rady 2006/123/ES: o službách na vnitřním trhu. In: *Eur-lex.europa.eu* [online]. 2006 [cit. 2012-06-21]. Dostupné z WWW: <<http://eur-lex.europa.eu/LexUriServ/LexUriServ.do?uri=CELEX:32006L0123:CS:HTML>>.

⁸⁴ ZELENÁ KNIHA: O on-line hazardních hrách na vnitřním trhu. In: *ec.europa.eu* [online]. 2011 [cit. 2012-06-22]. Dostupné z WWW: <http://ec.europa.eu/green-papers/index_cs.htm>.

ostatních zemí, což v jejím případě dobře funguje, neboť počet hráčů hotovostního pokeru hrajících ve stejný okamžik kolísá v průběhu dne mezi 4 000 až 10 000, to je zapříčiněné lidnatostí a velkou popularitou pokeru v Itálii. Stejně řešení by v Belgii nebo Estonsku nefungovalo, protože počet hráčů hotovostního pokeru by byl tak malý, že by mezi sebou neměl kdo hrát, a nevznikal by tak pokerové herně zdanitelný zisk. Bohužel neexistují oficiální čísla udávající, kolik hráčů z České republiky online poker ve stejný okamžik v průběhu dne hraje, rozhodně by se nejednalo o tak vysoké číslo jako v Itálii.

5.1. Belgická úprava pokeru a hazardních her

Belgie je svou rozlohou i počtem obyvatel velice podobná České republice a je dobým příkladem právní úpravy hazardních her a pokeru. Belgie na rozdíl od Itálie, která si vytvořila pokerovou legislativu, a která oddělila italské hráče od okolního světa, nezakazuje svým hráčům hrát s pokerovými hráči z ostatních zemí, pokud hrají na pokerové herně s řádným belgickým povolením.

Hazardní hry jsou v Belgii upraveny dvěma zákony, jedním je Zákon o loteriích z roku 1851 (Lotteries Act) a druhým je Zákon o hrách náhody z roku 1999 (Act on games of chance, gaming establishments and the protection of players). Belgie v roce 2008 přijala novelu zákona o hrách náhody účinnou od 1. 1. 2011, ve které umožňuje poskytování hazardních her přes internet, reagovala tak na nárůst zájmu o tyto hry.⁸⁵

Zákon o hrách náhody v obecných ustanoveních výstižně formuluje pojem her náhody na začátku zákona, za hry náhody považuje ty hry a sázky, v nichž je náhoda faktorem, byť podpůrným (in which chance is a factor, albeit ancillary). Belgický zákon o hrách náhody má logickou stavbu a jasné definice. Upravuje jednak herní zařízení, které dělí na třídy I, II, III a IV a herní licence A, A+, B, B+, C, D, E, F1, F2, G1, G2 potřebné pro provozování herních zařízení. Poker může být provozován jen v herním zařízení třídy I, kam patří „herní zařízení a kasina“ (dále jen kasino). O udělení herních licencí rozhoduje Belgická herní komise, což je správní úřad patřící pod belgické

⁸⁵ Belgium. In: *Legalpokersites.com* [online]. 2011 [cit. 2012-06-23]. Dostupné z WWW: <<http://www.legalpokersites.com/belgium/>>.

Ministerstvo spravedlnosti. Pro provozování her náhody v herních zařízeních je zapotřebí, aby provozovatel získal správnou herní licenci. Pro provozování kasina musí provozovatel získat herní licence A, těch může být v celé Belgii uděleno pouze devět a jsou platné na pět let. Přes internet pak mohou být provozovány jen ty hry náhody, které jsou skutečně provozovány v kamenném kasinu, pokud si držitel licence A obstará platnou dílčí licenci A+, jejíž platnost je odvozena od licence A.⁸⁶

Žadatelem o licenci A+ může být fyzická osoba s občanstvím některého členského státu EU nebo právnická osoba se sídlem v EU. Licence A+ je dílčí a musí být napojena na kamenné kasino, a tak belgický zákonodárce umožňuje žadateli o licenci A+ uzavřít smlouvu s provozovatelem s již platnou licencí A. K zajištění bezpečnosti hráčů a odvodů daní nesmí žadatel o licenci A+ mít vůči Belgii žádné závazky a musí složit jistinu ve výši 250 000 Euro.⁸⁷

V současné době je v Belgii vydáno všech devět licencí A a čtyři licence A+. Držiteli licence A+ jsou pokerstars.be (odnož výše zmiňované pokerstars.com), win2day.be (internetové kasino vedené právnickou osobou se sídlem v Rakousku), casino777.be a partouche.be.⁸⁸ Belgická herní komise sestavila i černou listinu provozovatelů pokeru, kteří poskytují hazardní hry v Belgii bez řádného povolení, za účast na hrách u provozovatelů bez licencí hrozí hráčům pokuta 25 000 Euro a hernám pokuta 100 000 Euro.⁸⁹

Provozovatel internetového kasina s licencí A+ odvádí 11 % daň ze všech hrubých příjmů plynoucích z hazardu. Byť byla novela zákona o hrách náhody účinná už od 1. 1. 2011, jsou zatím stále neshody v oblasti daní z příjmu mezi belgickým Ministerstvem financí a belgickou Herní komisí. Příjmy z pokeru mohou být zdaněny jako tzv. „professional income“ (českou obdobou by byla daň z příjmu podle ustanovení

⁸⁶ Belgie. 7 Května 1999.- A Loi du 7 mai 1999 sur les jeux de hasard, les paris, les établissements de jeux de hasard et la protection des joueurs . In Moniteur belge. 1999, Dostupný také z WWW: <<http://www.gamingcommission.fgov.be/website/FR/webFolders/legislationgenerale/01%2001%20FEVRIER%202010%20Loi%20coordonnee.doc>>.

⁸⁷Tamtéž.

⁸⁸ *Liste officielle de la Commission des Jeux de hasard - Licences A+*. 2012. Dostupné z WWW: <http://www.gamingcommission.fgov.be/website/ALL/news/20120509_Aplus.pdf>.

⁸⁹ Belgium's Restricted Online Poker Sites. In: *Toptenpokersites.org* [online]. 2012, 12 Května 2012 [cit. 2012-06-21]. Dostupné z WWW: <<http://www.toptenpokersites.org/news/belgiums-restricted-online-poker-sites/>>.

§ 7 příjem z podnikání a jiné samostatné výdělečné činnosti) pokud jde o profesionálního hráče pokeru. Rozpor panuje v problematice zdanění příjmů většiny hráčů (tzv. „rekreačních hráčů“), kteří hrají poker jen pro zábavu a ne pro obživu. Podle belgického zákona o dani z příjmu jsou výhry z loterií a sázek s řádnou licenci od daně osvobozeny. I přesto ale belgické Ministerstvo financí zaujalo stanovisko, že výhry rekreačních hráčů mají být také zdaněny jako tzv. „various income“ (obdobu v českém zákoně o dani z příjmu by bylo ustanovení § 10 ostatní příjmy) a má se na ně vztahovat sazba ve výši 33 %. Belgická herní komise ale zastává opačný názor a tvrdí, že pokerové výhry rekreačních hráčů musí být od daně z příjmu osvobozeny. Jednalo by se o jasnou diskriminaci v porovnání s výhrami z loterií a z kamenných kasin, které od daně osvobozené jsou, neboť rekreační hráč ve většině případů peníze spíše prohraje. Navíc by hrozil i možný odliv rekreačních hráčů z heren s řádným povolením k těm na černé listině a mohly by tak poklesnout daňové výnosy.⁹⁰

Úprava pokeru v Belgii není ještě zcela dořešena. Je ale pozitivní, že Belgická úprava umožňuje získat licenci hernám z jiných zemí EU, které už s provozováním pokeru mají zkušenosti. Zajímavý je i koncept členění hráčů na amatéry a profesionály. Pokud by spor mezi belgickým Ministerstvem financí a belgickou Herní komisí dopadl tak, že by byly daně jen výhry profesionálních hráčů pokeru, amatérští hráči by určitě zůstali hrát na licencovaných hernách a zvýšil by se daňový výnos, neboť profesionální hráči hrají tam, kde hrají hráči amatérští, ale v porovnání s nimi zaplatí mnohem více na poplatcích kasinu. Podle mého názoru Belgie vykročila správným směrem a Česká republika by si z ní mohla vzít příklad.

5.2. Estonská úprava pokeru hazardních her

Estonsko je malá země u Baltského moře, a přestože má pouze 1 299 371 obyvatel⁹¹, existuje v Estonsku více než 150 kasin a 80 % populace se účastnilo hazardních her alespoň jednou v životě. Estonská vláda v roce 2008 legalizovala hraní

⁹⁰ BELGIUM: TREASURY AND GAMING COMMISSION DISAGREE ON TAXATION OF GAMBLING WINNINGS. In: *Http://blog.dlapiper.com* [online]. 2012 [cit. 2012-06-21]. Dostupné z WWW: <http://blog.dlapiper.com/gambling/entry/belgium_treasury_and_gaming_commission>.

⁹¹ Estonsko. In: *Estonsko.org/* [online]. ca. 2012 [cit. 2012-06-21]. Dostupné z WWW: <<http://estonsko.org/>>.

hazardních her na internetu, jednak vzhledem k nárůstu hazardních her poskytovaných přes internet a také z nutnosti zvýšit daňové výnosy po finanční krizi.

Estonsko má ucelenou a smysluplnou legislativu upravující hazardní hry. Nejdůležitějším předpisem z komplexu zákonů upravujících hazardní hry je Zákon o hazardu (Gambling act), Zákon o zdanění hazardu (Gambling tax act) a Zákon o dani z příjmu (Income tax act).

Zákon o hazardu (Gambling act) výstižně definuje hazard v úvodních ustanoveních zákona o hazardních hrách jako hry splňující tři kritéria. Prvním kritériem je, že podmínkou účasti ve hře je uzavření sázky hráčem. Další kritérium stanoví, že hráč může v důsledku uzavřené sázky získat výhru. Poslední podmínkou určuje, že o výsledku hry částečně nebo zcela rozhoduje náhoda nebo předem neznámá okolnost. Zákon dále dělí hazard na hry náhody (games of chance), loterie a dovednostní hry (games of skill). Dovednostní hry jsou takové hry, kde výsledek hry závisí převážně od tělesné zdatnosti, schopností nebo znalostí hráče a jsou hrány pomocí mechanických nebo elektronických zařízení. Poker tak jasně spadá mezi dovednostní hry.⁹²

Provozovatelem dovednostních her může být jen akciová společnost nebo společnost s ručením omezeným, která má základní kapitál alespoň 25 000 Euro a v níž řídicí funkce vykonávají pouze bezúhonné osoby. Provozovatel také musí složit jistinu ve výši 1/3 základního kapitálu společnosti a každoročně musí na jistinu vyčlenit 1/7 čistého zisku. Společnost provozující hazardní hry nesmí vykonávat ekonomické aktivity nesouvisející s poskytováním hazardních her. Estonský zákonodárce umožňuje provozovat hazardní hry i zahraničním společnostem z EU, ale i z třetích zemí. Pro provozování dovednostních her musí případný provozovatel získat činnostní licenci (Aktivity licence) a provozní povolení (Operating permit). Činnostní licence opravňuje jejího držitele k získání provozního povolení a osvědčuje, že její držitel je důvěryhodná osoba, nezaniká uplynutím času, ale neplněním jejích přísných podmínek. Provozní povolení musí být získáno před pořádáním nebo začátkem provozování dovednostních

⁹² Estonsko. 15. Listopadu 2008.- Gambling Act. In *Estonian State Gazette*. 2008., Dostupný také z <http://www.legaltext.ee/et/andmebaas/tekst.asp?loc=text&dok=2012X12&keel=en&pg=1&ptyyp=RT&typ=X&query=hasartm%E4nguseadus>.

her a platí na 20 let (platnost provozních povolení pro ostatní hazardní hry je kratší). Pro získání činností licence i provozního povolení se platí samostatný poplatek ve výši 31 956 Euro.⁹³

Zákon o zdanění hazardu (Gambling tax act) stanovuje subjekt povinný platit daň, její výši a další bližší podmínky. Subjektem daně je provozovatel hazardu, sazba daně je pro provozovatele dovednostních her stanovena na 5 % čistého zisku provozovatele, u loterií a her náhody je 18 %. Daňovým obdobím je kalendářní měsíc. Výnos z hazardní daně je příjem státu, ten je vázán využít jej na kulturu, regionální rozvoj a 3,9 % posílá Estonskému červenému kříži.⁹⁴

Zákon o dani z příjmu (Income tax act) v ustanovení § 19 osvobozuje všechny příjmy z hazardních her pořádaných na základě provozního povolení.

Estonsko bylo podle hodnocení agentury Freedom House v roce 2011 státem s největší mírou internetové svobody⁹⁵. Estonská e-government (moderní veřejná správa využívající informační technologie k ulehčení styku s občany) si podle hodnocení Organizace spojených národů stojí také velice dobře⁹⁶. Vztah Estonska je kladný i k využívání internetu k provozování online hazardních her a myslím si, že Estonsko je dobrým příkladem funkční a propracované legislativní úpravy hazardních her a České republice by mohla jít za vzor.

5.3. Italská úprava pokeru a hazardních her

Itálie je pátým nejlidnatějším státem Evropy a je jedním ze zakládajících členů EU, je rozdělena do dvaceti regionů, pět z nich má autonomní místní vlády. Hazardní hry mají v Itálii hluboké kořeny sahající až k Římské říši a není proto divu, že italská vláda

⁹³ Online Gambling License in Estonia. In: *Viaden.com* [online]. ca. 2012 [cit. 2012-06-22]. Dostupné z WWW: <<http://www.viaden.com/products/estonia-gambling-license.html>>.

⁹⁴ Estonsko. 2. Února 2009.- Gambling Tax Act. In *Estonian State Gazette*. 2009,. Dostupný také z WWW: <<http://www.legaltext.ee/et/andmebaas/tekst.asp?loc=text&dok=XXXXX20K1&keel=en&pg=1&ptyyp=RT&tyyp=X&query=Hasartm%E4ngumaksu+seadus+%28seisuga+01%2E01%2E2011%29>>.

⁹⁵ New Internet freedom report ranks Estonia first, Iran last. In: *Dw.de* [online]. 2011 [cit. 2012-06-22]. Dostupné z WWW: <<http://www.dw.de/dw/article/0,,15021424,00.html>>.

⁹⁶ Country Data View: E-Government Data. In: *Unpan.org* [online]. 2012 [cit. 2012-06-22]. Dostupné z WWW: <<http://www2.unpan.org/egovkb/datacenter/CountryView.aspx>>.

je jednou z prvních vlád členských států EU, která začala problémy ohledně online kasin a pokeru řešit.

V Itálii byly v roce 2006 schváleny novely zákonů upravující hazardní hry a byl tak vytvořen nový systém vydávání povolení a správního dozoru v čele se správním úřadem Autonomní administrativy státních monopolů (AAMS). Mezi povolené hry, jednalo se především o loterie, sportovní a dostihové sázení, přibýly i hry dovednostní a hry poskytované prostřednictvím sítě internet. Správní poplatek za vydání licence byl stanoven na 300 000 Euro a do konce roku 2006 ho už obdrželo 33 společností. Ve stejné době bylo vydáno vládní nařízení se jmény 500 společností, kterým bylo zakázáno poskytovat hazardní hry italským občanům. Italští poskytovatele internetu byli pod hrozbou přísných sankcí nuceni zamezit přístupu na zakázané weby.⁹⁷

Provozování pokerových turnajů bylo v Itálii umožněno až v roce 2007 na základě finančního zákona (Finance act), který zařadil poker logicky mezi dovednostní hry.

Italské zákony doznaly dalších změn v prosinci 2007, kdy pod tlakem EU Itálie pozměnila pravidla pro vydávání licencí tak, aby byly v souladu s právem EU. Nově tak mohl licenci k provozování hazardních her dostat i žadatel ze zemí EU a EHP a herní servery umožňující fungování online hazardních nemusely nadále být umístěny v Itálii. Během následujících let po změnách italské legislativy v souladu s evropským právem bylo vydáno 17 000 licencí.⁹⁸

Další změny hazardních zákonů přišly v roce 2009. Mezi povolené hry se tak nově dostal i hotovostní poker v kasínech. Od roku 2011 může být hotovostní poker provozován i prostřednictvím sítě internet.

V Itálii neustále rostou obraty hazardních provozovatelů. V roce 2007 měly jen loterie obrat 15,8 miliard Euro, online sportovní sázky 1,1 miliard Euro a obrat celkového hazardního trhu byl 41,6 miliard Euro, což byl růst o 17,4 % oproti roku 2006. V roce 2010 byl obrat loterií už 19,5 miliard Euro, online sportovních sázek

⁹⁷ Online Gambling Regulation in Italy. In: *Viaden.com* [online]. 2012 [cit. 2012-06-22]. Dostupné z WWW: <http://www.viaden.com/products/italy_license.html>.

⁹⁸ Italy Gambling Laws. In: *Legalpokersites.com* [online]. 2012 [cit. 2012-06-22]. Dostupné z WWW: <<http://www.legalpokersites.com/italy/>>.

a pokeru 4,8 miliard Euro a obrat všech provozovatelů hazardních her byl 61,4 miliard Euro.⁹⁹

V současné době může být povolení k provozování hazardních her poskytnuto právníkům osobám se sídlem v EHP. Správní poplatek za vydání povolení je 50 000 Euro, správní poplatek na povolení k sportovnímu sázení stojí 300 000 Euro. Provozovatelé sportovních sázek musí za své aktivity odvádět daň ve výši 4,5 % hrubých herních příjmů. Provozovatel pokerových turnajů musí zaplatit daň ve výši 3 % z hodnoty součtu všech hráčských vkladů do hry, přičemž je ale povinen vyplatit hráčům na výhrách minimálně 90 % hodnoty jejich vkladů do hry. U hotovostních pokerových her má provozovatel povinnost odvést daň ve výši 20 % svých hrubých příjmů.

Pokeroví hráči hrající v kamenných kasinech a na online stránkách s platným povolením od AAMS nemají povinnost ze svých výher odvést daň. Pokud ale hráč hraje na online pokerové herně bez povolení, musí svůj příjem zdanit 20 % sazbou daně.¹⁰⁰ Italská vláda ve snaze zvýšit daňové výnosy přišla s nápadem zdanit pokerové výhry i na internetových pokerových hernách s platným povolením 6 % sazbou daně, předpokládaný výnos by podle odhadů vlády měl činit 1 miliardu Euro ročně.¹⁰¹ Italská vláda od těchto plánů prozatím upustila.¹⁰²

Italská právní úprava hazardu dosáhla svého, když se jí podařilo zvýšit daňové výnosy a výrazně snížila tržní podíl online provozovatelů hazardu bez povolení, není proto divu, že se stala vzorem i pro další velké země jako Francie a Španělsko, které legalizovaly online hazardní hry v průběhu posledních dvou let. Česká republika by se z příkladu Itálie mohla poučit a legalizovat online hazardní hry, vhodnější by pro

⁹⁹ Written submission to the green paper on online gambling in the Internal Market. In: *Egba.eu* [online]. 2011 [cit. 2012-06-22]. Dostupné z WWW: <<http://www.egba.eu/pdf/EGBA-FINAL-green-paper-contribution-110801.pdf>>.

¹⁰⁰ Italian Player Charged with .Com Tax. In: *Pokerupdate.com* [online]. 2011 [cit. 2012-06-22]. Dostupné z WWW: <<http://pokerupdate.com/news/law-and-legislation/italian-player-charged-with-com-tax/>>.

¹⁰¹ Tax on winnings in poker will introduce in Italy. In: *Nodeppoker.com* [online]. 2012 [cit. 2012-06-22]. Dostupné z WWW: <<http://nodeppoker.com/en/news/en/12/01/07/tax-winnings-poker-will-introduce-italy>>.

¹⁰² Monti: the new tax was abolished on Online Poker. In: *Pokerbandits.ca/* [online]. 2012 [cit. 2012-06-22]. Dostupné z WWW: <<http://www.pokerbandits.ca/5544-monti-the-new-tax-was-abolished-on-online-poker.htm>>.

Českou republiku byla estonská, nebo belgická cesta, která podle mého názoru zajistí menšímu státu vyšší daňové výnosy.

6. Úprava de lege ferenda

Současná právní úprava loterií a jiných podobných her je zastaralá a potřebuje nutně změny. Opětovně novelizovat loteriijní zákon by podle mého názoru nebylo vhodným řešením, jako lepší by se jevílo přijmout zákon zcela nový.

Tento nový zákon by v první řadě měl nahradit zastaralý pojem loterie a jiné podobné hry termínem novým a širším, vhodným se jeví pojem hazard nebo hazardní hry. Zákonodárce by se pak při jeho definici měl inspirovat zahraničními úpravami.

Já osobně bych se snažil postupovat tak, že bych nejprve široce definoval pojem hazard, abych dále negativním výčtem stanovil, co hazardem není, a v poslední řadě bych hazard rozdělil do několika kategorií.

Jako vzor definice bych využil estonskou právní úpravu a definoval bych hazard jako sázku nebo hru, již se účastní fyzické osoby dobrovolně zaplacením vkladu, jejímž uzavřením mohou získat výhru a výsledek závisí do jisté míry na náhodě, neznámé okolnosti, nebo na události uvedené v herním plánu.

Dále bych definoval pojmy sázka, hra, vklad, výhra, herní plán, spotřebitelské loterie a negativně bych také vymezil, že hazardem nejsou sportovní a jiné podobné aktivity. Definoval bych také hazardní hry malého rozsahu, tím bych chtěl umožnit hrát hospodský mariáš a další vyjmenované hazardní hry o malé částky. Malý rozsah bych stanovil jako výhry v řádu stokorun na jeden den.

Hazard bych pak rozdělil do několika kategorií A, B, C, D a E. První kategorií by byly loterie, druhou tomboly, další by byly hry náhody, kursově sázení a dovednostní hry. Pro každou z těchto kategorií bych stanovil zvláštní licenci, stejně jako tomu je v belgické právní úpravě, a licence bych dále větvil na dílčí licence. Například dovednostní hry, kam by patřil i poker, bych označil jako licenci E, a dílčí licenci E+ by potřeboval subjekt k provozu dovednostních her prostřednictvím sítě internet, dílčí licenci E1 by byla určena kasinu, ve kterém by se mohly hrát dovednostní hry o velké sázky a dílčí licenci E2 pro „kamennou“ pokerovou hernu, což by byl subjekt menší než kasino a mohl by pořádat pokerové turnaje a hotovostní hry o menší částky. Kasino by muselo splnit přísnější podmínky pro získání licence, především by muselo mít vyšší

základní kapitál a složenou jistinu. Pro zřízení pokerové herny by stačil menší základní kapitál i menší jistina. Kasinu bych vzhledem k vysokým nárokům na zisk povolení umožnil získat i jiné dílčí licence, třeba na různé hry náhody (ruleta, hrací automat atd.). Celkové bych množství a dobu platnosti licencí omezil a stanovil za jednotlivé licence správní poplatky.

Vydávání licencí a dohled nad provozovateli hazardu bych pak svěřil stejně jako je tomu v belgické nebo italské právní úpravě specializovanému správnímu úřadu. Zavedl bych také speciální daň z hazardu s různými sazbami daně pro jednotlivé licence s přihlédnutím k jejich povaze. Některé dílčí licence bych vyhradil pouze pro právnické osoby se sídlem v EU nebo EHP, naproti tomu licence pro provozování tombol bych umožnil získat i FO.

Provozování online pokeru bych pak upravil stejně jako je tomu v estonské právní úpravě a umožnil bych získat povolení už zaběhnutým a fungujícím pokerovým hernám, které by umožnily českým hráčům hrát i proti hráčům zahraničním, od čehož bych si sliboval vyšší daňové výnosy. Italská cesta uzavřeného hráčského prostředí by podle mého názoru v České republice žádné daňové výnosy nepřinesla.

Zdaňování výher od provozovatelů hazardních her s platnou licencí bych pak ponechal stejně jako doposud a osvobodil ho od daně z příjmu. Jen u dovednostních her bych zvažoval, zda by hráči některých dovednostních her, kteří by v průběhu určitého časového testu, dlouhého řekněme šest měsíců, byli schopni vykazovat zisk, neměli být označeni za profesionály v dané dovednostní hře a jejich příjmy podrobeny dani z příjmů stejně jako příjmy živnostníků, nebo podnikatelů. K zajištění tohoto účelu by mohla být provozovatelům kasin a online internetových heren stanovena povinnost vést evidenci výher a vkladů z dovednostních her. Touto povinností bych nezatěžoval pokerové herny, protože ty, jak už jsem naznačil výše, by byly určeny pro hraní o menší peněžní částky, nepředpokládám, že by se jimi někdo živil, a proto bych je od daně osvobodil. Na jednu stranu je otázkou, zda by takové selektivní zdaňování nebylo diskriminační a nevznikly by spory jako v Belgii, ale na stranu druhou by také nezdanění těchto příjmů mohlo být považováno za diskriminační, neboť by šlo těžko spatřovat rozdíl mezi pokerovým hráčem, který by odehrál 40 hodin týdně za účelem

vlastní obživy a řemeslníkem, který by odpracoval stejné množství hodin za stejným účelem.

Smyslem mnou navržené úpravy hazardních her je zajistit daňové příjmy pro Českou republiku a dostat úpravu hazardních her v České republice do souladu s evropským právem. Důvod proč se česká úprava loterijního zákona ještě nedostala před SDEU, který by jí podle mého názoru shledal v rozporu s evropským právem.

Závěr

Cílem diplomové práce bylo zhodnotit právní úpravu loterií a jiných podobných her se zaměřením na poker obsaženou v loterijním zákoně. Dále jsem hodnotil, jak poslední novela loterijního zákona reagovala na vzrůstající společenskou oblibu pokeru a jak je poker v současné době českým právem upraven. Dalším z mých cílů bylo zjistit, zda je česká právní úprava loterií a jiných podobných her v souladu s evropským právem.

V první kapitole byly vysvětleny důležité pojmy pro oblast herního práva a následující druhá kapitola se zabývala vymezením sázek a her občanským právem a specifickými vlastnostmi těchto smluvních vztahů, především nevymahatelností výher a půjček do sázek a her. Pozornosti práce také neutekly blížíící se změny v občanskoprávní oblasti sázek a her v souvislosti s novým občanským zákoníkem.

Těžiště diplomové práce spočívá v kapitolách tři, čtyři, pět a šest, které jsou věnovány veřejnoprávní úpravě loterií a jiných podobných her. Třetí kapitola blíže popisuje finančněprávní aspekty loterií a jiných podobných her vymezené především v loterijním zákoně a dále také v zákoně o dani z příjmů a zákoně o správních poplatcích. Čtvrtá kapitola upravuje trestněprávní odpovědnost a trestné činy, kterých se mohou osoby v oblasti herního práva dopustit. Významnou je bezesporu také pátá kapitola, která přináší důležitou mezinárodní perspektivu české právní úpravy herního práva, když nabízí srovnání českého loterijního zákona s úpravami dalších členských států Evropské unie. V neposlední řadě šestá kapitola přináší možný návrh zlepšení české právní úpravy loterií a jiných podobných her.

Diplomová práce se zabírala otázkou, zda karetní hra poker patří do působnosti loterijního zákona. Autor práce vzhledem k předloženým argumentům konstatuje, že poker v současné podobě loterijního zákona nespadá do jeho působnosti. Současný loterijní zákon podle autorova názoru zastarale definuje loterie a jiné podobné hry a tato definice neumožňuje podřadit poker pod působnost loterijního zákona.

Práce dále pojednávala o daňových povinnostech provozovatelů loterií a novém institutu odvodů z loterií. Hlavní pozornost byla věnována pokeru, jelikož zde jsou v současné době mnohé nejasnosti. Byly nastíněny možné daňové povinnosti

provozovatelů a hráčů pokeru, a to jak za varianty, že poker spadá do působnosti loterijního zákona, tak také varianta, že loterijní zákon poker neupravuje. Současný stav loterijního zákona je neutěšený a je nutné přijmout promptní změny zákonů, aby nedocházelo k prodlužování právní nejistoty vytvořené novelou loterijního zákona. Jediným důvodem, proč se podle mého názoru tento problém nedostal do popředí zájmu veřejnosti, je nedůsledný přístup správních orgánů, které zatím nezačaly zákony uplatňovat, což by zřejmě zvedlo vlnu soudních sporů.

Autor diplomové práce dále zastává názor, že současná právní úprava loterií a jiných podobných her je v rozporu s evropským právem a že omezení zahraniční majtkové účasti stanovené loterijním zákonem je v rozporu s judikaturou Soudního dvora EU a pokuty zákonem stanovené pro provozovatele pokerových heren bez platného povolení jsou nevymahatelné.

Jiné členské státy Evropské unie jako Belgie nebo Estonsko, jejichž účelem právní úpravy hazardních her je stejně jako u České republiky zvýšení daňových výnosů, mají lepší právní úpravu hazardu. Právní úpravy zmíněných zemí reagují na technologický pokrok v hazardních hrách a zajišťují tak i daňové výnosy z online hazardních her.

Vzhledem k zjištěným problémům současné právní úpravy loterií přichází autor práce také s návrhem právní úpravy loterií a jiných podobných her odstraňující zjištěné nedostatky. Autor navrhuje nahradit pojem loterie a jiné podobné hry širším pojmem hazard, který umožňuje i hry částečně závislé na náhodě považovat za hazard.

Seznam použitých zkratk

Občanský zákoník (OZ) – zákon č. 40/1964 Sb., ve znění pozdějších předpisů

Loterijní zákon (LotZ) – zákon č. 202/1990 Sb., ve znění pozdějších předpisů

Evropská unie (EU)

Soudní dvůr Evropské unie (SDEU)

Seznam použité literatury

Literatura:

KRAMÁŘ, Květoslav a Aleš HUŠÁK. Herní právo. Plzeň: Vydavatelství a nakladatelství Aleš Čeněk, 2006, 181 s. ISBN 80-868-9880-6.

Evropské loterie a hry. Vyd. 1. Praha: Olympia, 1998, 256 s. Sazka. ISBN 80-703-3551-3.

DVOŘÁK, Tomáš. Zákon o loteriích a jiných podobných hrách: s poznámkami a souvisecími předpisy / 2. vydání podle stavu k 1. 12. 2006. 2 vyd. podle stavu k 1. 12. 2006. Praha. ISBN 80-720-1638-5.

MALAST, Jan a Jiří RAJCHL. Soudní judikatura v oblasti herního práva: komentář. 2. vyd. Plzeň: Vydavatelství a nakladatelství Aleš Čeněk, 2007, 460 s. Velké komentáře. ISBN 978-807-3800-628.

Občanský zákoník: komentář. 2. vyd. Praha: C.H. Beck, 2009, xxi, 1373 s. Velké komentáře. ISBN 978-807-4001-086.

HENDRYCH, Dušan. Správní právo: obecná část. 7. vyd. Praha: C.H. Beck, 2009, xxxviii, 837 s. Právnícké učebnice (C.H. Beck). ISBN 978-807-4000-492.

BOGUSZAK, Jiří, Jiří ČAPEK a Aleš GERLOCH. Teorie práva: obecná část. 2., přeprac. vyd. Praha: ASPI, 2004, 347 s. ISBN 80-735-7030-0.

JELÍNEK, Jiří. Trestní právo hmotné: obecná část, zvláštní část. 1. vyd. Praha: Leges, 2009, 895 s. Student (Leges). ISBN 978-808-7212-240.

HENDRYCH, Dušan. Právnícký slovník. 3., podstatně rozš. vyd. V Praze: C.H. Beck, 2009, xxii, 1459 s. Beckovy odborné slovníky. ISBN 978-80-7400-059-1.

Zákony a judikatura:

Slovensko. zo 16. marca 2005. Zákon o hazardných hrách a o zmene a doplnení niektorých zákonov. In: Zbierke zákonov č. 71/2005 strana 1378. Dostupné z WWW: <<http://www.vyvlastnenie.sk/predpisy/zakon-o-hazardnych-hrach/>>.

Belgie. 7 Května 1999.- A Loi du 7 mai 1999 sur les jeux de hasard, les paris, les établissements de jeux de hasard et la protection des joueurs . In Moniteur belge. 1999, Dostupný také z WWW: <<http://www.gamingcommission.fgov.be/website/FR/webFolders/legislationgenerale/01%2001%20FEVRIER%202010%20Loi%20coordinee.doc>>.

Estonsko. 15. Listopadu 2008.- Gambling Act. In Estonian State Gazette. 2008,. Dostupný také z WWW: <<http://www.legaltext.ee/et/andmebaas/tekst.asp?loc=text&dok=2012X12&keel=en&pg=1&ptyyp=RT&tyyp=X&query=hasartm%E4nguseadus>>.

Estonsko. 2.Února 2009.- Gambling Tax Act. In Estonian State Gazette. 2009,. Dostupný také z WWW: <<http://www.legaltext.ee/et/andmebaas/tekst.asp?loc=text&dok=XXXXX20K1&keel=en&pg=1&ptyyp=RT&tyyp=X&query=Hasartm%E4ngumaksu+seadus+%28seisuga+01%2E01%2E2011%29>>.

Rozsudek Soudního dvora Evropské unie ze dne 25. července 1991., Věc C-288/89. [cit. 2012-06-21]. Dostupné z WWW: <<http://curia.europa.eu/juris/liste.jsf?language=cs&jur=C,T,F&num=c-288/89&td=ALL#>>.

Rozsudek Soudního dvora Evropské unie ze dne 24. března 1994., Věc C-275/92. [cit. 2012-06-21]. Dostupné z WWW: <<http://curia.europa.eu/juris/liste.jsf?language=cs&jur=C,T,F&num=C-275/92&td=ALL>>.

Rozsudek Soudního dvora Evropské unie ze dne 21. září 1999., Věc C-124/97. [cit. 2012-06-21]. Dostupné z WWW:

<<http://curia.europa.eu/juris/liste.jsf?language=cs&jur=C,T,F&num=C-124/97&td=ALL>>.

Rozsudek Soudního dvora Evropské unie ze dne 8. září 2009., Věc C-42/07. [cit. 2012-06-21]. Dostupné z WWW: <<http://curia.europa.eu/juris/liste.jsf?language=cs&jur=C,T,F&num=C-42/07&td=ALL>>.

Rozsudek Soudního dvora Evropské unie ze dne 21. října 1999., Věc C-67/98. [cit. 2012-06-21]. Dostupné z WWW: <<http://curia.europa.eu/juris/liste.jsf?language=cs&jur=C,T,F&num=C-67/98&td=ALL>>.

Rozsudek Soudního dvora Evropské unie ze dne 6. listopadu 2003., Věc C-243/01. [cit. 2012-06-21]. Dostupné z WWW: <<http://curia.europa.eu/juris/liste.jsf?language=cs&jur=C,T,F&num=C-243/01&td=ALL>>.

Rozsudek Soudního dvora Evropské unie ze dne 6. března 2007., Věc C-338/04. [cit. 2012-06-21]. Dostupné z WWW: <<http://curia.europa.eu/juris/liste.jsf?language=cs&jur=C,T,F&num=C-338/04&td=ALL>>.

Směrnice Evropského parlamentu a Rady 2000/31/ES: směrnice o elektronickém obchodu. In: Eur-lex.europa.eu [online]. ca. 2001 [cit. 2012-06-21]. Dostupné z WWW: <<http://eur-lex.europa.eu/LexUriServ/LexUriServ.do?uri=CELEX:32000L0031:CS:HTML>>.

Směrnice Evropského parlamentu a Rady 2006/123/ES: o službách na vnitřním trhu. In: Eur-lex.europa.eu [online]. 2006 [cit. 2012-06-21]. Dostupné z WWW: <<http://eur-lex.europa.eu/LexUriServ/LexUriServ.do?uri=CELEX:32006L0123:CS:HTML>>.

Elektronické zdroje:

PETROVA MICHAJLOVA, Alexandra. Historie hazardu. In: Dvorek.eu [online]. 2009, 28.12.2009 [cit. 2012-06-14]. Dostupné z WWW: <<http://www.dvorek.eu/clanek/23585>>.

PRAVIDLA POKERU V KOSTCE. In: Poker24.cz [online]. 2006 [cit. 2012-06-18]. Dostupné z WWW: <<http://www.poker24.cz/pravidla-pokeru>>.

VÝHERNÍ KOMBINACE V POKERU. In: Poker24.cz [online]. 2006 [cit. 2012-06-18]. Dostupné z WWW: <<http://www.poker24.cz/prehled-vyhernich-kombinaci>>.

CHRIS MONEYMAKER POKER BIO. In: Chrismoneymaker.com [online]. 2012 [cit. 2012-06-18]. Dostupné z WWW: <<http://www.chrismoneymaker.com/wiki/>>.

Nejbohatším Čechem v historii pokeru se dnes stává Martin Staszko. In: Protisedi.cz [online]. 2009, 9.11.2009 [cit. 2012-06-18]. Dostupné z WWW: <<http://www.protisedi.cz/article/nejbohatsim-cechem-v-historii-pokeru-se-dnes-stava-martin-staszko>>.

Stanovisko ke karetním sázkovým hrám podle § 2 písm. m) zákona č. 202/1990 Sb. In: Mfcr.cz [online]. 2012 [cit. 2012-06-20]. Dostupné z WWW: <http://www.mfcr.cz/cps/rde/xbcr/mfcr/Methodika_Stanovisko_MF_Karetni_sazkove_hry_zakon_202-1990_01012012.pdf>.

Stanovy občanského sdružení Poker Club Turnov o.s. In: Pokerclubturnov.webnode.cz [online]. ca. 2010 [cit. 2012-06-25]. Dostupné z WWW: <<http://pokerclubturnov.webnode.cz/stanovy/>>.

Postoj AČP k novele loterijního zákona. In: Pokerczech.cz [online]. ca. 2011 [cit. 2012-06-20]. Dostupné z WWW: <<http://www.pokerczech.cz/2011/zachovejte-paniku-kluby-jedou-dal-loterijni-zakon-se-na-jejich-cinnost-nevztahuje/>>.

Právní aspekty derivátů. In: Casopis.vsehrd.cz/ [online]. ca. 2011 [cit. 2012-06-20]. Dostupné z WWW: <<http://casopis.vsehrd.cz/2012/03/pravni-aspekty-derivatu/#fn-849-16>>.

Sněmovní tisk č. 138/0: Novela z. o loteriích. In: Psp.cz [online]. 2011 [cit. 2012-06-19]. Dostupné z WWW: <<http://psp.cz/eknih/2010ps/tisky/m013800.htm>>.

Odpovědi na nejčastěji kladené dotazy: k zákonu č. 202/1990 Sb. In: Mfcr.cz [online]. 2012 [cit. 2012-06-19]. Dostupné z WWW: <http://www.mfcr.cz/cps/rde/xchg/mfcr/xsl/loterie_odpovedi_na_dotazy.html>.

RAKUŠAN, Jan a Petr JOSEFI. Právní úprava loterií a soutěže zákonu nepodléhající. Právní rozhledy [online]. 2006, roč. 2006, č. 9 [cit. 2012-06-26]. Dostupné z WWW: <<http://www.beck-online.cz/legalis/document-view.seam?type=html&documentId=nrptembqgzpxa4s7hfpxg5dsl4ztgnq&groupIndex=7&rowIndex=0&conversationId=2846234#selected-node>>.

Akce o ceny – herní koncepty, které nepodléhají zákonu č. 202/1990 Sb., o loteriích a jiných podobných hrách, ve znění pozdějších předpisů. In: Mfcr.cz [online]. 2006, 11.5.2006 [cit. 2012-06-20]. Dostupné z WWW: <http://www.mfcr.cz/cps/rde/xchg/mfcr/xsl/rr_souteze_25768.html?year=2006>.

43rd Annual World Series of Poker. In: Wsop.com [online]. 2012 [cit. 2012-06-21]. Dostupné z WWW: <<http://www.wsop.com/tourney/tourneydetails.asp?groupID=887>>.

Return On Investments. In: Adaptic.cz [online]. ca. 2010 [cit. 2012-06-21]. Dostupné z WWW: <<http://www.adaptic.cz/znalosti/slovnicek/roi/>>.

LEVITT, Steven D. a Thomas J. MILES. The Role of Skill Versus Luck in Poker: Evidence from the World Series of Poker. In: [online]. [cit. 2012-06-26]. Dostupné z WWW: <<http://www.nber.org/papers/w17023>>.

Extensive Study Shows Poker Skill Outweighs Luck. In: Pokerroomreview.com [online]. 2010 [cit. 2012-06-21]. Dostupné z WWW: <<http://pokerroomreview.com/poker-news/poker-a-game-of-skill/>>.

French Court: Poker Is a Game of Skill. In: Pokerstrategy.com [online]. 2011 [cit. 2012-06-21]. Dostupné z WWW: <http://www.pokerstrategy.com/news/world-of-poker/French-Court:-Poker-Is-a-Game-of-Skill_49900/>.

Kolik domácností v ČR má počítač a internet. In: Czso.cz [online]. ca. 2011 [cit. 2012-06-21]. Dostupné z WWW: <http://www.czso.cz/csu/redakce.nsf/i/kolik_domacnosti_v_cr_ma_pocitac_a_internet>

Lyčka, Martin. Rien va plus – právní úprava loterií v Evropské unii a aplikace těchto zásad na právní úpravu v České republice. Právní rozhledy [online]. 2007, roč. 2007, č. 16 [cit. 2012-06-20]. Dostupné z WWW: <<http://www.beck-online.cz/legalis/document-view.seam?type=html&documentId=nrptembqg5pxa4s7ge3f643uojtkobw&groupIndex=12&rowIndex=0&conversationId=2851722#selected-node>>.

ŘEZÁČOVÁ, Lucie, Lukáš SALIVAR a Martina VLASÁKOVÁ. Narůstající objem hazardu v ČR na příkladu VHP a IVT. In: Stophazardu.cz [online]. 2010 [cit. 2012-06-20]. Dostupné z WWW: <<http://www.stophazardu.cz/uploads/assets//hazard-v-cr-analyza.pdf>>.

Fakta o hazardu v České republice. In: Obcaneproti hazardu.cz [online]. ca. 2011 [cit. 2012-06-20]. Dostupné z WWW: <http://www.obcaneproti hazardu.cz/obcane_proti_hazardu_08.htm>.

Povinný odvod z hazardu, nebo reklama zadarmo?. In: Ceskapozice.cz [online]. 2011 [cit. 2012-06-20]. Dostupné z WWW: <<http://www.ceskapozice.cz/byznys/podnikani-trhy/povinnny-odvod-z-hazardu-nebo-reklama-zadarmo>>.

Poker Tournament Tipping. In: casinogambling.about.com [online]. ca. 2010 [cit. 2012-06-20]. Dostupné z WWW: <<http://casinogambling.about.com/library/weekly/aa081202.htm>>.

Metodické stanovisko k ponechání spropitného (tips) zaměstnancům provozovatele sázkových her v kasinu. In: Mfcr.cz [online]. 2008 [cit. 2012-06-21]. Dostupné z WWW: <http://www.mfcr.cz/cps/rde/xchg/mfcr/xsl/podminky_povolovani_43371.html>.

Gambling Income and Losses. In: IRS.com [online]. 2011 [cit. 2012-06-21]. Dostupné z WWW: <<http://www.irs.gov/taxtopics/tc419.html>>.

Odpovědi na nejčastěji kladené dotazy - k zákonu č. 202/1990 Sb., o loteriích a jiných podobných hrách, ve znění pozdějších předpisů - od 1.1.2012. In: Mfcr.cz [online]. 2012 [cit. 2012-06-21]. Dostupné z WWW: <http://www.mfcr.cz/cps/rde/xchg/mfcr/xsl/loterie_odpovedi_na_dotazy_68565.html>.

Metodická příručka k povolovacímu procesu, kontrole provozu a k vyúčtování provozu výherních hracích přístrojů. In: Mfcr.cz [online]. 2009 [cit. 2012-06-21]. Dostupné z WWW: <http://www.mfcr.cz/cps/rde/xchg/mfcr/xsl/podminky_povolovani_48556.html>.

Viktor Blom (Isildur1) Could Face \$149 Million Tax Bill. In: Pokernewsdaily.com [online]. 2011 [cit. 2012-06-22]. Dostupné z WWW: <<http://www.pokernewsdaily.com/viktor-blom-isildur1-could-face-149-million-tax-bill-17670/>>.

Viktor Blom player profile. In: Highstakesdb.com [online]. 2012 [cit. 2012-06-22]. Dostupné z WWW: <<http://www.highstakesdb.com/profiles/Isildur1.aspx>>.

ZELENÁ KNIHA: O on-line hazardních hrách na vnitřním trhu. In: ec.europa.eu [online]. 2011 [cit. 2012-06-22]. Dostupné z WWW: <http://ec.europa.eu/green-papers/index_cs.htm>.

Belgium. In: Legalpokersites.com [online]. 2011 [cit. 2012-06-23]. Dostupné z WWW: <<http://www.legalpokersites.com/belgium/>>.

Liste officielle de la Commission des Jeux de hasard - Licences A+. 2012. Dostupné z WWW: <http://www.gamingcommission.fgov.be/website/ALL/news/20120509_Aplus.pdf>.

Belgium's Restricted Online Poker Sites. In: Toptenpokersites.org [online]. 2012, 12 Května 2012 [cit. 2012-06-21]. Dostupné z WWW: <<http://www.toptenpokersites.org/news/belgiums-restricted-online-poker-sites/>>.

BELGIUM: TREASURY AND GAMING COMMISSION DISAGREE ON TAXATION OF GAMBLING WINNINGS. In: [Http://blog.dlapiper.com](http://blog.dlapiper.com) [online]. 2012 [cit. 2012-06-21]. Dostupné z WWW:

<http://blog.dlapiper.com/gambling/entry/belgium_treasury_and_gaming_commission>

.

Estonko. In: [Estonsko.org/](http://estonsko.org/) [online]. ca. 2012 [cit. 2012-06-21]. Dostupné z WWW: <<http://estonsko.org/>>.

Online Gambling License in Estonia. In: [Viaden.com](http://www.viaden.com) [online]. ca. 2012 [cit. 2012-06-22]. Dostupné z WWW: <<http://www.viaden.com/products/estonia-gambling-license.html>>.

New Internet freedom report ranks Estonia first, Iran last. In: [Dw.de](http://www.dw.de) [online]. 2011 [cit. 2012-06-22]. Dostupné z WWW: <<http://www.dw.de/dw/article/0,,15021424,00.html>>.

Country Data View: E-Government Data. In: [Unpan.org](http://www.unpan.org) [online]. 2012 [cit. 2012-06-22]. Dostupné z WWW: <<http://www2.unpan.org/egovkb/datacenter/CountryView.aspx>>.

Online Gambling Regulation in Italy. In: [Viaden.com](http://www.viaden.com) [online]. 2012 [cit. 2012-06-22]. Dostupné z WWW: <http://www.viaden.com/products/italy_license.html>.

Italy Gambling Laws. In: [Legalpokersites.com](http://www.legalpokersites.com) [online]. 2012 [cit. 2012-06-22]. Dostupné z WWW: <<http://www.legalpokersites.com/italy/>>.

Written submission to the green paper on online gambling in the Internal Market. In: [Egba.eu](http://www.egba.eu) [online]. 2011 [cit. 2012-06-26]. Dostupné z WWW: <<http://www.egba.eu/pdf/EGBA-FINAL-green-paper-contribution-110801.pdf>>.

Italian Player Charged with .Com Tax. In: [Pokerupdate.com](http://pokerupdate.com) [online]. 2011 [cit. 2012-06-22]. Dostupné z WWW: <<http://pokerupdate.com/news/law-and-legislation/italian-player-charged-with-com-tax/>>.

Tax on winnings in poker will introduce in Italy. In: [Nodeppoker.com](http://nodeppoker.com) [online]. 2012 [cit. 2012-06-22]. Dostupné z WWW: <<http://nodeppoker.com/en/news/en/12/01/07/tax-winnings-poker-will-introduce-italy>>.

Monti: the new tax was abolished on Online Poker. In: Pokerbandits.ca/ [online]. 2012 [cit. 2012-06-22]. Dostupné z WWW: <<http://www.pokerbandits.ca/5544-monti-the-new-tax-was-abolished-on-online-poker.htm>>.

Abstrakt

Diplomová práce se soustředí na finančněprávní aspekty loterií a jiných podobných her, které jsou upravené v zákoně č. 202/1990 Sb., zákon o loteriích a jiných podobných hrách, se zaměřením na poker.

Sázky a hry jsou občanskoprávní obdobou loterií a jiných podobných her. Zákodárce jim ale neposkytuje stejnou míru právní ochrany a stanovuje jejich nevymahatelnost.

Loterie a jiné podobné hry v české právní úpravě jsou charakterizovány prvkem náhody. Autor polemizuje na téma, zda poker je hrou náhody a přiklání se k názoru, že poker do působnosti loterijního zákona v jeho současném znění nespadá.

Diplomová práce dále objasňuje zákonné podmínky pro získání povolení k provozování loterií a jiných podobných her. Česká republika je členem Evropské unie a je vázána evropským právem, přesto ale česká právní úprava zakazuje u žadatele o povolení zahraniční majetkovou účast. Autor proto srovnává rozhodnutí SDEU z oblasti hazardních her a kloní se k názoru, že česká právní úprava je v rozporu s evropským právem.

S loteriami a jinými obdobnými hrami úzce souvisí i daňové a poplatkové povinnosti subjektů. Diplomová práce objasňuje nový institut odvodu z loterií a jiných podobných her účinný od 1. 1. 2012. Autor práce následně rozebírá daňové povinnosti subjektů za premis, že poker spadá i nespadá do působnosti loterijního zákona.

Autor práce následně objasňuje základní trestné činy v souvislosti s herní problematikou.

Diplomová práce srovnává právní úpravy hazardních her v Belgii, Estonsku a Itálii a inspiruje se jimi k návrhu nového zákona o hazardu. Autor práce navrhuje nahradit pojem loterie a jiné podobné hry širším pojmem hazard a definuje ho jako pouze částečně závislý na náhodě. Poker by tak spadal pod působnost zákona o hazardu a byla by odstraněna současná právní nejistota.

Abstract

The thesis is focused on financial and legal aspects of lotteries and similar games with a special regard to poker layed down by act No. 202/1990 Coll., Act on Lotteries and Other Similar Games.

Bets and games of chance are civil law parallels of lotteries and other similar games. Legislator doesnt provide them with the same margin of legal protection and determines them unenforceable.

Lotteries and other similar games according to the Czech legislation have a characteristic element of chance. Author argues whether poker is a game of chance and tends towards the opinion, that poker doesnt fall within the scope of the lottery act in its current definition.

Afterwards the thesis clarifies the legal requirements to obtain licence to operate lotteries and other similar games. Czech republic as a member of the European Union shall be subjekt to the european law, nevertheless Czech legislation prohibits the applicants for licence to have a foreign equity participation. Author therefore compares the decisions of the Court of Justice of the European Union on gambling and tends towards the opinion that Czech legislation is in conflict with the European law.

Lotteries and other similar games are closely connected with the tax and fee duties of the subjects. Thesis clarifies the new institute of lotteries and other similar games payment effective since 1/1/2012. Author then analyses the tax obligations of the subjects under conditions that poker falls or doesnt fall within the scope of lottery act.

Authror then clarifies the basic criminal acts related to the issues of games of chance.

Thesis compares the gambling legislation in Belgium, Estonia and Italy and drafts a new gambling act inspired by them. Author suggests to replace the term lottery and other similar games with broader concept of gambling and defines it as only partially dependent on chance. Poker would then fall under the scope of gambling act and legal uncertainty would be removed.

Title of the thesis: Financial and legal aspects of lotteries and similar games with a special regard to poker

Klíčová slova: loterie a jiné podobné hry, sázka a hra, poker,

Key words: lotteries and other similar games, bets and games of chance, poker