

Městský soud v Praze

Slezská 2000/9

120 00 Praha 2-Vinohrady

V Brně dne 9. 12. 2020

Spisová značka: *nepředchází*

Žalobce 1: Darumatea s.r.o

Žalobce 2: DAVID TESAŘ

Zastoupení: **Mgr. Davidem Zahumenským**, advokátem se sídlem AK tř. Kpt. Jaroše 1922/3, 602 00 Brno

Žalovaný 1: **Vláda, Úřad vlády ČR**, nábřeží Edvarda Beneše 4, 118 01 Praha 1

Žalovaný 2: **Policie České republiky - Krajské ředitelství policie hl. m. Prahy**, Kongresová 1666/2, 140 00 Praha 4

1

ŽALOBA

na ochranu před nezákonným zásahem, pokynem nebo donucením správního orgánu

Elektronicky

Přílohy:

- *Plné moci, výpis z rejstříků ohledně žalobce 1, listiny dokládající činnost žalobce 2*
- *Krizová opatření vlády*
- *Dle textu*

I. Skutkový stav

[1] Krizovým opatřením přijatým usnesením vlády ze dne 12. října 2020 č. 1021 ode dne 14. října 2020 od 00:00 hod. do dne 3. listopadu 2020 do 23:59 hod vláda mimo jiné

Omezuje provoz provozovny stravovacích služeb tak, že jejich provozovatelé musí dodržovat následující pravidla:

a) zákaz přítomnosti veřejnosti v provozovnách stravovacích služeb (např. restaurace, hospody a bary), s výjimkou provozoven, které neslouží pro veřejnost (např. zaměstnanecké stravování, stravování poskytovatelů zdravotních služeb a sociálních služeb, ve vězeňských zařízeních), a provozoven v ubytovacích zařízeních za podmínky, že poskytují stravování pouze ubytovaným osobám, a to pouze v čase mezi 06:00 hod. a 20:00 hod.; tento zákaz se nevztahuje na prodej mimo provozovnu stravovacích služeb (např. provozovny rychlého občerstvení s výdejovým okénkem nebo prodej jídla s sebou bez vstupu do provozovny) s tím, že prodej zákazníkům v místě provozovny (např. výdejové okénko) je zakázán v čase mezi 20:00 hod. a 06:00 hod.

[2] Krizovým opatřením přijatým usnesením vlády ze dne 21. října 2020 č. 1079 ode dne 22. října 2020 od 06:00 hod. do dne 3. listopadu 2020 do 23:59 hod vláda mimo jiné zakazuje

přítomnost veřejnosti v provozovnách stravovacích služeb (např. restaurace, hospody a bary), s výjimkou v provozovnách, které neslouží pro veřejnost (např. zaměstnanecké stravování, stravování poskytovatelů zdravotních služeb a sociálních služeb, ve vězeňských zařízeních), a provozovnách v ubytovacích zařízeních za podmínky, že poskytují stravování pouze ubytovaným osobám, a to pouze v čase mezi 06:00 hod. a 20:00 hod.; tento zákaz se nevztahuje na prodej mimo provozovnu stravovacích služeb (např. provozovny rychlého občerstvení s výdejovým okénkem nebo prodej jídla s sebou) s tím, že prodej zákazníkům v místě provozovny (např. výdejové okénko) je zakázán v čase mezi 20:00 hod. a 06:00 hod.

[3] Krizovým opatřením přijatým usnesením vlády ze dne 26. října 2020 č. 1103 ode dne 28. října 2020 od 00:00 hod. do dne 3. listopadu 2020 do 23:59 vláda mimo jiné zakazuje

přítomnost veřejnosti v provozovnách stravovacích služeb (např. restaurace, hospody a bary), s výjimkou v provozovnách, které neslouží pro veřejnost (např. zaměstnanecké stravování, stravování poskytovatelů zdravotních služeb a sociálních služeb, ve vězeňských zařízeních), a provozovnách v ubytovacích zařízeních za podmínky, že poskytují stravování pouze ubytovaným osobám, a to pouze v čase mezi 06:00 hod. a

20:00 hod.; tento zákaz se nevztahuje na prodej mimo provozovnu stravovacích služeb (např. provozovny rychlého občerstvení s výdejovým okénkem nebo prodej jídla s sebou) s tím, že prodej zákazníkům v místě provozovny (např. výdejové okénko) je zakázán v čase mezi 20:00 hod. a 06:00 hod.

[4] Krizovým opatřením přijatým usnesením vlády ze dne 30. října 2020 č. 1116 4. listopadu 2020 od 00:00 hod. do dne 20. listopadu 2020 do 23:59 vláda mimo jiné zakazuje

přítomnost veřejnosti v provozovnách stravovacích služeb (např. restaurace, hospody a bary), s výjimkou v provozovnách, které neslouží pro veřejnost (např. zaměstnanecké stravování, stravování poskytovatelů zdravotních služeb a sociálních služeb, ve vězeňských zařízeních), a provozovnách v ubytovacích zařízeních za podmínky, že poskytují stravování pouze ubytovaným osobám, a to pouze v čase mezi 06:00 hod. a 20:00 hod.; tento zákaz se nevztahuje na prodej mimo provozovnu stravovacích služeb (např. provozovny rychlého občerstvení s výdejovým okénkem nebo prodej jídla s sebou) s tím, že prodej zákazníkům v místě provozovny (např. výdejové okénko) je zakázán v čase mezi 20:00 hod. a 06:00 hod.

[5] Krizovým opatřením přijatým usnesením vlády ze dne 16. listopadu 2020 č. 1192 ode dne 18. listopadu 2020 od 00:00 hod. do dne 20. listopadu 2020 do 23:59 hod vláda mimo jiné zakazuje

přítomnost veřejnosti v provozovnách stravovacích služeb (např. restaurace, hospody a bary), s výjimkou:

a) v provozovnách, které neslouží pro veřejnost (např. zaměstnanecké stravování, stravování poskytovatelů zdravotních služeb a sociálních služeb, ve vězeňských zařízeních),

b) v případě školního stravování zaměstnanců přítomných na pracovišti a dětí, žáků a studentů účastnících se prezenčního vzdělávání,

c) v provozovnách v ubytovacích zařízeních za podmínky, že poskytují stravování pouze ubytovaným osobám, a to pouze v čase mezi 05:00 hod. a 20:59 hod.,

tento zákaz se nevztahuje na prodej mimo provozovnu stravovacích služeb (např. provozovny rychlého občerstvení s výdejovým okénkem nebo prodej jídla s sebou) s tím, že prodej zákazníkům v místě provozovny (např. výdejové okénko) je zakázán v čase mezi 21:00 hod. a 04:59 hod.,

[6] Krizovým opatřením přijatým usnesením vlády ze dne 20. listopadu 2020 č. 1201 s účinností ode dne 23. listopadu 2020 od 00:00 hod. do dne 12. prosince 2020 vláda mimo jiné zakazuje

přítomnost veřejnosti v provozovnách stravovacích služeb (např. restaurace, hospody a bary), s výjimkou:

a) v provozovnách, které neslouží pro veřejnost (např. zaměstnanecké stravování, stravování poskytovatelů zdravotních služeb a sociálních služeb, ve vězeňských zařízeních),

b) v případě školního stravování zaměstnanců přítomných na pracovišti a dětí, žáků a studentů účastnících se prezenčního vzdělávání,

c) v provozovnách v ubytovacích zařízeních za podmínky, že poskytují stravování pouze ubytovaným osobám, a to pouze v čase mezi 05:00 hod. a 22:59 hod., tento zákaz se nevztahuje na prodej mimo provozovnu stravovacích služeb (např. provozovny rychlého občerstvení s výdejovým okénkem nebo prodej jídla s sebou) s tím, že prodej zákazníkům v místě provozovny (např. výdejové okénko) je zakázán v čase mezi 23:00 hod. a 04:59 hod.,

[7] Platnost výše uvedeného krizového opatření byla ukončena ke dni ze dne 3. 12. 2020 krizovým opatření přijatým dne 30. listopadu 2020 č. 1262. **Ze strany vládních činitelů opakovaně zazněly výzvy k tomu, aby žalobci přijatá opatření dodržovali. Např. takto se do médií vyjádřil premiér Andrej Babiš dne 18. 10. 2020, 21. 10. 2020 a 25. 10. 2020. Ministra zdravotnictví pak např. 30. 10. 2020 nebo 6. 11. 2020.** (viz příložené zprávy z médií)

[8] Žalobce č. 1 je společností, která provozuje čajovnu a kavárnu a další služby pro zákazníky v Praze na adrese Dittrichova 5, Praha 2– viz výpis z rejstříku a také webové stránky <http://daruma-tea.cz/> Je držitelem živnostenské oprávnění k živnostem „Hostinská činnost“ jakož i činnosti „Velkoobchod a maloobchod“ (viz příložené živnostenské oprávnění).

[9] Žalobce 2 je zakladatel nové občanské a politické platformy pro lidi, kterým není lhostejná destrukce Svobody a Demokracie v České republice. Za tímto účelem organizuje demonstrace a další občanské a politické aktivity a usiluje o založení nové politické strany, která se bude ucházet o hlasy voličů v nadcházejících volbách. Je mimo jiné autorem manifestu na stránkách www.manifest.cz a ohlašovatelem a organizátorem shromáždění, kterých se účastnily tisíce lidí a která proběhla

- Dne 28. 10. 2020 V Praze na Náměstí Republiky (Manifestace za svobodu a pravdu odsuzující teror a manipulaci)
- Dne 17. 11. 2020 v Praze na Václavském náměstí
- Dne 6. 12. 2020 v Praze na Václavském náměstí (následně se jednalo o pochod Prahou - Mikulášská koleda. Pochod Svobody - za právo a svobodu)

Důkaz: příložené články z médií a další příložené důkazy

[10] V důsledku vydávání krizových opatření byla podstatným způsobem omezena možnost podnikání žalobce 1, který nemohl v období od 14. 10. 2020 do 2. 12. 2020 provozovat hostinskou činnost. Navíc došlo opakovaně k tomu, že v provozovně žalobce

1 zasahovali policisté a přímo bránili přítomnosti zákazníků v provozovně, nebo je svou činností minimálně odrazovali (viz příložené informace z médií, předkládaný videozáznam ze zásahu policistů v provozovně).

[11] Vedle výše zmíněného docházelo rovněž k omezování svobodného politického a občanského působení žalobce 2, když tomuto bylo znemožňováno, aby v rámci provozovny sbíral podpisy potřebné pro založení politické strany a podpisy pro petici.

[12] Jak je patrné z překládaných důkazů dne 1. 12. 2020 v provozovně zasahovali příslušníci Policie ČR. Někteří neměli viditelné číslo, jak je zřejmé z pořizovaného záznamu, dva z policistů ale byli číslem identifikovatelní, jednalo se o služební čísla 335077 a 322721.

[13] Hned v úvodu policista bez viditelného čísla vyzval zákazníky v provozovně, aby opustili provozovnu a žalobce 2 (který byl současně v pozici jednatele žalobce 1), aby ukončil provoz provozovny. Dále pak policista prohlásil, že žalobce 2 nemůže mít v provozovně petiční místo, že to je v rozporu se zákonem. Policista dodal, že v případě, že by žalobci odmítli, může být žalobce 2 i zajištěn.

[14] Žalobce 2 byl opakovaně vyzván, aby ukončil vnitřní prodej v provozovně.

[15] Zasahující policista opakovaně zdůrazňoval, že žalobce 2 nemůže vyvíjet politickou činnost v provozovně s tím, že to může být jedině na místě veřejně přístupném ve venkovních prostorách (výslovně prohlásil, že petiční stánek může být pouze na ulici, na tržišti, v parku, nikoli v uzavřeném prostoru). Policista se opíral též o výklad ministerstva vnitra a dále pak uvedl, že důvodem je porušování opatření vlády v souvislosti s regulací shromažďovacího práva.

[16] Na dotaz, kolik osob se může ve vnitřních prostorách shromažďovat za účelem výkonu politických práv policista sdělil, že "nikdo".

[17] Zásah ze strany policistů se opakoval i dalšího dne.

II.

Přípustnost zásahové žaloby ve věci dopadů krizového opatření

[18] Podle § 82 soudního řádu správního se zásahovou žalobou může u soudu domáhat ochrany každý, kdo tvrdí, že byl přímo zkrácen na svých právech nezákonným zásahem, pokynem nebo donucením (dále jen „zásah“) správního orgánu, který není rozhodnutím, a byl zaměřen přímo proti němu nebo v jeho důsledku bylo proti němu přímo zasaženo.

[19] Žalobci jsou přesvědčeni, že shora uvedeným postupem byli přímo zkráceni na svých právech nezákonným zásahem, pokynem či donucením žalovaného 1 a 2 (dále jen „zásah“), který není rozhodnutím. V bodě 21 rozsudku ze dne 27. 4. 2017 č. j. 4 As 237/2015-46 NSS judikoval, že **„zásahem“ může být i takové konání správního orgánu, které není konkrétně a individuálně zaměřeno proti adresátu**

veřejnosprávního působení, ale stačí pokud se projeví v jeho právní sféře. Podle výkladu NSS tedy postačí pouze to, že „zásah“ či jeho důsledky mají přímý dopad do veřejných subjektivních práv adresáta).

[20] Generální tajemník Rady Evropy poznamenal, že jakákoli nouzová opatření by měla být v souladu s ústavou [...] a podléhat soudnímu přezkumu. (Respecting democracy, rule of law and human rights in the framework of the COVID-19 sanitary crisis - 7 April 2020). Benátská komise zdůraznila ve stanovisku z 16. 4. 2020 (CDL-PI(2020)003) význam soudního přezkumu, pokud jde o vyhlášení a prodloužení nouzového stavu. Ve svém stanovisku CDL-AD(2011)049 Benátská komise zdůrazňuje, že "vládní agentury musí fungovat v rámci zákona a jejich opatření musí podléhat soudnímu přezkumu".

[21] Cílem správního soudnictví je mimo jiné též poskytnout ochranu právům jednotlivců před nezákonným zásahem ze strany veřejné správy. Níže žalobci předkládá důvody pro pasivní legitimaci žalovaného 1 a 2 s tím, že podle konstantní judikatury NSS v řízení o ochraně před nezákonným zásahem, pokynem nebo donucením správního orgánu (§ 82 a násl. s. ř. s.) je třeba vykládat § 83 s. ř. s. tak, že soud na základě tvrzení žalobce, eventuálně doplněného na výzvu soudu, a s přihlédnutím k dalším informacím, které má soud případně k dispozici, po právní stránce posoudí, kterému správnímu orgánu je s ohledem na tato tvrzení přiřitatelné jednání, jež má být podle žalobce nezákonným zásahem.

[22] Liší-li se tento závěr soudu od projevu vůle žalobce označujícího žalovaného, upozorní soud žalobce na svůj závěr a vyzve jej, aby případně reagoval úpravou označení žalovaného (viz usnesení rozšířeného senátu Nejvyššího správního soudu ze dne 9. 12. 2014, čj. Nad 224/2014-53).

II.1. Přípustnost žaloby ve vztahu k zásahu ze strany vlády

[23] **V bodu 59 rozsudku Nejvyššího správního soudu ze dne 27. 1. 2016 č. j. 4 Ads 85/2015-57 soud vyslovil, že i když nebylo konání správního orgánu (vytvoření pobytových míst pro osoby s poruchou autistického spektra) zaměřeno proti jednotlivým konkrétním stěžovatelům (tedy nešlo o úkon vůči jmenovitě cíleným osobám), tak se jednalo o „zásah“ přímo zaměřený vůči těmto osobám.** Za přímé zaměření „zásahu“ je totiž podle soudu třeba chápat i zaměření vůči širě vymezenému okruhu osob, v daném případě šlo o osoby se zdravotním postižením autistického spektra s pobytem v Jihočeském kraji.

[24] V bodě 21 rozsudku ze dne 27. 4. 2017 č. j. 4 As 237/2015-46 pak NSS judikoval, že „zásahem“ může být i takové konání správního orgánu, které není konkrétně a individuálně zaměřeno proti adresátu veřejnosprávního působení, ale stačí pokud se projeví v jeho právní sféře. Podle výkladu NSS tedy postačí pouze to, že „zásah“ či jeho důsledky mají přímý dopad do veřejných subjektivních práv adresáta. V

rozsudku NSS č. j. 2 As 127/2014-32 ze dne 29. 10. 201466 pak NSS konstatoval, že nevydání akčního plánu s přehledem krátkodobých opatření pro oblasti se zhoršenou kvalitou ovzduší může být za určitých podmínek nezákonným „zásahem“.

[25] V návaznosti na tuto judikaturu dovodil Městský soud v Praze rozsudkem sp. zn. 14A 45/2020, že „mohou účinky „jiného právního předpisu“ představovat zásah ve smyslu § 82 soudního řádu správního“. Žalobce na tomto místě odkazuje na pečlivou argumentaci uvedenou v tomto rozsudku ze dne 11. 11. 2020 na tomto místě cituje pouze následující:

31. Městský soud tak se žalovanou souhlasí potud, pokud argumentuje, že není v jeho působnosti přezkoumat in abstracto zákonnost krizového opatření a toto zrušit. Pouze Ústavnímu soudu náleží pravomoc zrušit jiný právní předpis, je-li v rozporu s ústavním pořádkem nebo zákonem (čl. 87 odst. 1 písm. a) Ústavy). Potud je zcela relevantní i výše zmíněná judikatura Nejvyššího správního soudu. **V této věci se však žalobkyně nedomáhá zrušení krizového opatření. Domáhá se konstatování, že účinky jím vyvolané vůči ní představovaly nezákonný zásah. Domáhá se tedy konstatování nezákonnosti důsledků krizového opatření. Tento rozdíl je sice jemný, ale dle městského soudu nakonec zásadní.**

32. Na jednu stranu je zřejmé, že při posuzování takové žaloby **bude muset městský soud hodnotit i zákonnost krizového opatření. To však není na závadu, neboť k tomu zjevně působnost má. Podle čl. 95 odst. 1 Ústavy je soudce při rozhodování vázán pouze zákonem a mezinárodní smlouvou, která je součástí právního řádu. Je oprávněn posoudit soulad jiného právního předpisu se zákonem nebo s takovou mezinárodní smlouvou.** Úvahy, co se týče souladu krizového opatření se zákonem, mezinárodní smlouvou nebo ústavním zákonem tedy městský soud vést může, ba dokonce musí.

33. Je také zřejmé, že prakticky každý právní předpis aspiruje na vyvolání nějakých důsledků. Nelze tedy jednoduše říci, že se na jednu stranu nelze domáhat cestou zásahové žaloby přezkumu zákonnosti jiných právních předpisů, ale je možno domáhat se přezkumu zákonnosti důsledků, které vyvolávají. Tím by byl fakticky setřen rozdíl mezi těmito dvěma druhy žalobních návrhů. Městský soud je tedy toho názoru, že **má-li být umožněn věcný přezkum důsledků jiného právního předpisu na základě zásahové žaloby ve správním soudnictví, je nutno prokázat nějaký bližší vztah mezi žalobcem a tímto právním předpisem, respektive důsledky, které vyvolává.** V tomto ohledu městský soud považuje za inspirativní judikaturu Evropského soudu pro lidská práva.

34. Evropský soud pro lidská práva (dále jen „ESLP“) také nemá podle evropské Úmluvy na ochranu lidských práv a základních svobod (dále jen „Úmluva“) obecně pravomoc přezkoumávat právní předpisy. To mu však nebrání na bázi individuální stížnosti přezkoumat, zda pro konkrétní osobu právní předpis nevyvolává účinky, které by byly v rozporu s Úmluvou. Činí tak v případě zvláštních okolností, pokud stěžovatel je v důsledku samotné existence právního předpisu nucen upustit od určitého chování, které je pro něj

běžné a zároveň nelze po něm oprávněně vyžadovat, aby se vystavil nějaké individuální aplikaci práv vůči němu.

35. Tak tomu bylo například v případě *Dudgeon proti Spojenému království* (rozhodnutí bývalé Evropské komise pro lidská práva ze dne 13. 3. 1980, č. 7525/76), kde se jednalo o zákonný zákaz homosexuálních sexuálních styků. Podle Komise **zákon může sám o sobě představovat porušení práva jednotlivce, pokud jednatel je přímo dotčen tímto zákonem i bez nějakého konkrétního aktu aplikace práva**. V daném případě stěžovatel byl takto přímo dotčen, protože je homosexuál, na kterého se zákaz vztahuje (body 85-86 rozhodnutí).

[26] Žalobci jsou zásadním způsobem dotčeni předmětnými krizovými opatřeními na svých právech.

[27] Žalobci si jsou vědom rozsudku ze dne 19. 10. 2020 sp. zn. 8 As 34/2020, kde Nejvyšší správní soud judikoval: „V popsaném případě půjde z podstaty věci spíše o faktický úkon školy spočívající v neumožnění osobní přítomnosti žáků (lakonicky řečeno v uzamčení/neotevření školní budovy), nikoli o správní rozhodnutí „zakazující“ osobní přítomnost. Napadená mimořádná opatření č. I a II vymezují relativně konkrétní zákazové pravidlo chování. K jeho přímé individualizované aplikaci vůči stěžovatelce, resp. jejím dětem, však dochází až samotným postupem dané základní školy, jež aplikací mimořádného opatření daný zákaz realizuje v praxi právě uzavřením školy a z toho plynoucím neumožněním osobní přítomnosti na vzdělávání. Zásahem by tak byl úkon základní školy, kterou navštěvují stěžovatelčiny nezletilé děti (srov. výše citovaný bod 27 usnesení ÚS sp. zn. Pl. ÚS 19/20).“

[28] Na rozdíl od nyní projednávané věci ovšem ve věci řešené NSS byl k dispozici právě další správní orgán, který promítl daný zásah konkrétně. Takový orgán ale podle žalobce ve věci nyní namítaného zásahu neexistuje a je tak na místě v souladu se shora citovaným rozsudkem MS v Praze ze dne 11. 11. 2020 připustit žalobu přímo proti zásahu ze strany vlády. Vedle toho je pak namítán zásah ze strany žalovaného 2.

II.3. Povaha krizového opatření vlády

[29] Krizová opatření vlády mají podle Ústavního soudu povahu tzv. jiného právního předpisu ve smyslu čl. 87 odst. 1 písm. b) Ústavy a podléhají přezkumu Ústavním soudem. Obecné soudy jsou pak „ve smyslu čl. 95 odst. 1 Ústavy oprávněny posoudit soulad krizových opatření se zákonem či mezinárodní smlouvou a eventuálně je při rozhodování neaplikovat“ (usnesení ze dne 22. 4. 2020, sp. zn. Pl.ÚS 8/20).

[30] Že se v případě krizových opatření jedná o podzákonný právní předpis potvrzuje také další judikatura Ústavního soudu. Tento závěr pak argumentačně podporuje také článek Jan Wintr. *K ústavnosti a zákonnosti protiepidemiologických opatření na jaře 2020*. Správní právo č. 5-6/2020.

III.

Splnění podmínek řízení

[31] Pokud jde o **pasivní legitimaci**, ust. § 83 s.ř.s. stanoví, že žalovaným je správní orgán, který podle žalobního tvrzení provedl zásah.

[32] Podle § 4 odst. 1 písm. c) soudního řádu správního soudy ve správním soudnictví rozhodují o ochraně před nezákonným zásahem správního orgánu. Správní orgán je legislativní zkratka definovaná v § 4 odst. 1 písm. a) soudního řádu správního jako orgán moci výkonné, orgánem územního samosprávného celku, jakož i fyzickou nebo právnickou osobou nebo jiným orgánem, pokud jim bylo svěřeno rozhodování o právech a povinnostech fyzických a právnických osob v oblasti veřejné správy.

[33] **Vláda** je orgánem moci výkonné (čl. 67 odst. 1 Ústavy). Podle Ústavního soudu vláda v režimu krizového zákona vystupuje a jedná jako orgán krizového řízení (viz § 4 a násl. krizového zákona), což znamená, že je jako orgán veřejné správy oprávněna vydávat rozhodnutí o krizových opatřeních podle § 6 krizového zákona pouze v případech krizové situace (usnesení sp. zn. Pl. ÚS 8/20 ze dne 22. 4. 2020, bod 43). Vláda tedy při přijímání předmětného krizového opatření jednala v oblasti veřejné správy.

[34] **Pokud jde o pasivně legitimovaný orgán ve věci zásahu ze strany policistů**, přichází do úvahy 2 orgány:

- Ministerstvo vnitra ČR, ve smyslu § 83 věty za středníkem s. ř. s. (ve spojení s § 5 odst. 1 zákona o PČR), dle něhož žalovaným je správní orgán, který podle žalobního tvrzení provedl zásah; jde-li o zásah ozbrojených sil, veřejného ozbrojeného sboru, ozbrojeného bezpečnostního sboru nebo jiného obdobného sboru, který není správním orgánem, anebo příslušníka takového sboru, je žalovaným správní orgán, který takový sbor řídí nebo jemuž je takový sbor podřízen, a u obecní policie obec. (viz také rozsudek Nejvyššího správního soudu ze dne 12. 4. 2017, č. j. 3 As 205/2016– 38).
- **Policie České republiky, policie hl. m. Prahy**. Z § 83 s. ř. s. toho plyne, že pro účely určení žalovaného v situaci, kdy se jedná o zásah ozbrojených sil, veřejného ozbrojeného sboru, ozbrojeného bezpečnostního sboru nebo jiného obdobného sboru, je zásadní a prvořadé zjistit, jestli konkrétní sbor je či není současně správním orgánem a teprve v případě, kdy správním orgánem není, je na místě jednat jako se žalovaným se správním orgánem, který tento sbor řídí nebo jemuž je tento sbor podřízen. Podle § 8 odst. 1 zákona o policii ČR Krajské ředitelství je organizační složkou státu a účetní jednotkou, jehož příjmy a výdaje jsou součástí rozpočtové kapitoly ministerstva. V čele krajského ředitelství je krajský ředitel, který je také vedoucím organizační složky státu. Útvary policie zřízené v rámci jeho působnosti jsou vnitřními organizačními jednotkami krajského ředitelství. Podle § 6 zákona se Policie člení na útvary, kterými jsou Policejní prezidium České

republiky, útvary policie s celostátní působností, krajská ředitelství policie a útvary zřízené v rámci krajského ředitelství.

[35] Žalobce tak má za to, že druhým pasivně legitimovaným orgánem v jeho věci je **Policie České republiky - Krajské ředitelství policie hl. m. Prahy.**

[36] **Aktivní legitimace** podle ust. § 82 s.ř.s. svědčí každému, kdo tvrdí, že byl přímo zkrácen na svých právech zásahem správního orgánu. Určující skutečností pro vyslovení závěru existence aktivní legitimace na straně žalobce je tedy fakt tvrzení přímého zkrácení na právech zásahem správního orgánu, nikoliv skutečnost, zda k přímému zásahu do práv žalobce skutečně došlo (to je již otázkou pro posouzení žaloby v meritu). Tato podmínka řízení je splněna, neboť takové tvrzení je součástí předmětné žaloby.

[37] Pokud jde o **podmínku včasnosti žaloby**, vyplývající z ust. § 84 odst. 1 s.ř.s., je i tato splněna. Žaloba byla totiž podána ve lhůtě dvou měsíců ode dne, kdy se žalobci o nezákonném zásahu dozvěděli. Žalobci se návrhem na zahájení řízení domáhají pouze určení, že zásah byl nezákonný a nelze tedy dovozovat nepřípustnost žaloby podle části věty před středníkem ust. § 85 s.ř.s.

IV.

Nezákonnost zásahu ze strany žalovaných

[38] Podle ustálené judikatury správních soudů ochrana podle § 82 a násl. soudního řádu správního je důvodná tehdy, jsou-li kumulativně splněny následující podmínky: žalobce musí být přímo (1. podmínka) zkrácen na svých právech (2. podmínka) nezákonným (3. podmínka) zásahem, pokynem nebo donucením („zásahem“ v širším smyslu) správního orgánu, který není rozhodnutím (4. podmínka) a byl zaměřen přímo proti němu nebo v jeho důsledku bylo proti němu přímo zasaženo (5. podmínka). Není-li byt jen jediná z uvedených podmínek splněna, nelze ochranu podle § 82 a násl. soudního řádu správního poskytnout (viz rozsudek Nejvyššího správního soudu ze dne 17. 3. 2005, č. j. 2 Aps 1/2005-65).

10

IV.1. Podmínka legality zásahu

[39] Žalobci zdůrazňují, že vyhlášení nouzového stavu automaticky neznamená omezení základních práv a svobod. Naopak výkon některých práv je i v době mimořádných stavů hoden maximální ochrany (typicky svobody projevu), neboť může být prostředkem ochrany před zneužitím mimořádné situace výkonnou mocí. Ostatní práva pak mohou být v nezbytném a přiměřeném rozsahu omezena za účelem dosažení sledovaného cíle, tj. odstranění příčin či následků mimořádné situace. Takto například Evropský soud pro lidská práva zdůrazňuje, že i v režimu čl. 15 Úmluvy mohou být přijata pouze opatření odpovídající rozsahu přísně vyžadovaným naléhavostí situace (rozsudek ze dne 20. 3.

2018, stížnost č. 13237/17, ve věci *Mehmet Hasan Altan proti Turecku*). **I za mimořádného stavu tedy platí, že omezení základních práv mohou být přijata pouze na základě zákona, za účelem ústavně chráněných hodnot a pouze v nezbytném rozsahu.** Omezení tak musí odpovídat zákonnému rámci danému Ústavou, ústavními zákony a „běžnými“ zákony (viz čl. 4 odst. 2 Listiny základních práv a svobod). Jestliže právní řád vymezuje pravidla jednání v situacích, kdy jsou ohroženy základní podmínky existence státu nebo zdraví jeho obyvatel a je potřeba vytvořit právní podmínky pro návrat systému do původního žádoucího stavu, je nezbytné kodifikovaný mechanismus omezení základních práv a svobod dodržet (viz také rozsudek Městského soudu v Praze č. j. 14 A 41/2020).

[40] Žalobci předně namítají, že nebyla splněna podmínka zákonnosti. Pokud nebyl platně vyhlášen nouzový stav (vyhlášení bylo nulitní), musí být nulitní také opatření, která jsou podle krizového zákona vydaná.

IV.1.A. Nezákonost vyhlášení nouzového stavu a z toho vyplývající nezákonost zásahu do práv žalobce

[41] Ve věci žalobců je situace odlišná od té, kterou soud řešil v rozsudku 14A 45/2020 ze dne 11. 11. 2020. Pokud totiž šlo o vyhlášení nouzového stavu usnesením vlády ze dne 12. března 2020 č. 194 z důvodu ohrožení zdraví v souvislosti s prokázáním výskytu koronaviru /označovaný jako SARS CoV-2/ na území České republiky, je nutné konstatovat, že v důsledku toho, že o daném onemocnění nebyly známy relevantní informace, mohlo se snad ještě jednat o odůvodnění pro vyhlášení nouzového stavu. To již ale není možné akceptovat dnes, kdy víme, že koronavirus je „jen“ jedním z dalších virových onemocnění.

[42] Podle vyjádření předních českých odborníků, a to jak virologů, tak klinických lékařů, kteří se pohybují v nemocnicích na JIP, jde o nemoc jako je každá jiná. Zde lze poukázat na zásadní důkaz – oficiální prezentaci staženou z webových stránek Ministerstva zdravotnictví ČR. Tato byla prezentována dne 3. 8. 2020 na oficiální tiskové konferenci ministerstva v souvislosti se zveřejněním mapy stupňů pohotovosti. Z prezentace *Nákaza COVID-19 a systém lůžkové péče ČR - prof. MUDr. Vladimír Černý, Ph.D.¹, FCCM* vyzdvihneme tyto závěry:

- „Počty a průběh COVID-19 u pacientů v ČR nejsou důvodem považovat onemocnění za více „závažné“ než jiná infekční onemocnění, která mohou mít těžký nebo smrtelný průběh ...“
- „Mějme stále na paměti, že na některé nemoci se umírá a nadále i bude a že úmrtí na COVID-19 není známkou selhání péče nebo někoho jiného ...“

¹ <https://koronavirus.mzcr.cz/wp-content/uploads/2020/08/N%C3%A1kaza-COVID-19-a-syst%C3%A9m-l%C5%AF%C5%BEkov%C3%A9-p%C3%A9%C4%8De-%C4%8CR.pdf>

- „COVID-19 je nutno vnímat jako další infekční onemocnění, na jehož přítomnost si musíme v našich životech zvyknout a adaptovat ...

[43] Epidemiolog prof MUDR- Jiří Beran navíc již v září poukázal na to, že **z hlediska smrtnosti je koronavirus plně srovnatelný s běžným respiračním onemocněním a uvedl: "Já se nebojím. Smrtnost klesá. V tuto chvíli je kolem 0,2 desetiny procenta"**.² Stejná smrtnost vyplývá ostatně z odborného článku publikovaného v časopise WHO (John P A Ioannidis: Infection fatality rate of COVID-19 inferred from seroprevalence data).³

[44] **Z hlediska společnosti a z hlediska toho, jaká ohrožení mohou přijít, jde v případě koronaviru o marginální problém.**

[45] **Z usnesení o vyhlášení nouzového stavu usnesením není možné ani seznat, v čem spočívá naplnění zákonných ustanovení (např. v čem je splněna podmínka podle čl. 5 zákona o bezpečnosti (ZOB), podle kterého se musí jednat o pohromu, která ve „značném rozsahu“ ohrožuje životy, zdraví nebo majetkové hodnoty anebo vnitřní pořádek a bezpečnost.** Žalobce namítá, že nebyly splněny podmínky "veřejného ohrožení státní existence" ve smyslu čl. 15 Úmluvy (viz *Lawless v. Irsko* č. 3, 332/57) pro vyhlášení stavu nouze. Tyto nejsou ostatně z usnesení o vyhlášení nouzového stavu vůbec seznatelné.

[46] **Navíc usnesení o vyhlášení nouzového stavu v rozporu s výslovným textem čl. 6 odst. 1 ZOB neobsahuje vymezení, „která práva stanovená ve zvláštním zákoně a v jakém rozsahu se v souladu s Listinou základních práv a svobod omezují a které povinnosti a v jakém rozsahu se ukládají“.**

[47] Jak patrně, **usnesení o vyhlášení nouzového stavu žádné takové „vymezení“ ani cokoliv tomu i jen podobného neobsahuje.** Zde lze poukázat na analýzu z pera advokáta Tomáše Sokola:

„Neříkám, že to je principiálně špatně, naopak, skutečně mohou nastat a také již nastaly situace, kdy není možné svolávat Parlament a vláda musí mít v ruce instrumenty k operativnímu řešení nečekaných situací. To ale nic nemění na tom, že tento instrument dává výkonné moci velice silný mandát pro nejzásadnější zásahy do občanských práv. Z toho důvodu se domnívám, že není možné, aby to, co v tomto usnesení o vyhlášení nouzového stavu má být, tedy vymezení práv, která se omezují, bylo někde jinde, v jiném právním předpise. A to i kdyby k vyhlášení tohoto následujícího právního předpisu měla vláda dostatečnou legitimitaci, což, jak budu dovozovat, ani nemá. A i kdyby k vyhlášení tohoto „doplňku“ došlo těsně po vyhlášení usnesení o nouzovém stavu.

² <https://www.e15.cz/domaci/v-cr-je-druha-vlna-epidemie-hospitalizovanych-pribude-uvvedl-vladni-zmocnenec-prymula-1373218>

³ https://www.who.int/bulletin/online_first/BLT.20.265892.pdf

Podle mého názoru musí být již v tomto předpise o vyhlášení nouzového stavu jasně deklarováno, jaká práva budou omezena. Tedy například právo shromažďování, právo svobody pohybu, právo nedotknutelnosti osoby a nedotknutelnosti obydlí atd.

To, co pak může následovat v nějakých dalších opatřeních vlády, již je faktická realizace tohoto průlomů do vymezených občanských práv, například karanténními opatřeními, omezením provozu restaurací atd. Současná konstrukce nouzového opatření a navazujících krizových opatření, ovšem obsahuje pouze tuto technickou stránku omezení ústavních práv, nikoliv však jejich předchozí výčet. V tomto se tedy s Janem Wintrem neshoduji a zjevně shodný názor jako já má již zmiňovaný komentář ASPI.

Existuje další důvod, proč podle mého názoru nelze absenci vymezení sistovaných práv v usnesení o vyhlášení nouzového stavu zhojit usnesením vlády o krizových opatřeních. Konstrukce průlomů do ústavních práv je postavena na oprávnění vlády, primárně vyhlásit nouzový stav. To se děje podle zmiňovaného zákona o bezpečnosti ČR.

Teprve je-li vyhlášen nouzový stav, může vláda podle jiného právního předpisu, tedy podle zákona č. 240/2000 Sb., krizového zákona (dále také jen „kriz. zák.“) přijímat krizová opatření. Jinak řečeno, pro přijetí krizového opatření spočívajícího například v omezení pohybu osob, je nezbytné, aby před tím existovalo platné a účinné usnesení o nouzovém stavu.¹⁴

13

[48] Tyto nedostatky jasně ukazují na absenci legality i legitimacy zásahu do práv žalobce. Žalobce dále poukazuje na to, že nezákonnost vyhlášení nouzového stavu nemohla být zhojena ani jeho prodlužováním. Ostatně ani navazující usnesení vlády či poslanecké sněmovny ohledně nouzového stavu popsané vady nezhojují (a podle žalobce by to ani nebylo možné).

III.1.B. Nezákonost vyplývající z překročení zákonných mezí pro vydání krizového opatření

[49] Žalobci poukazují na to, že podle odborné literatury není vláda oprávněna krizovým opatřením plošně uzavřít všechny restaurace. Výslovně to konstatuje odborný **článek Mgr. Jaroslava Kuby „Pravomoci vlády za nouzového stavu“**⁵ ze dne 16.10.2020 publikovaný na stránkách Právního prostoru:

„Právo provozovat podnikatelskou činnost je možné omezit pouze tehdy, pokud by ohrožovala prováděná krizová opatření, nebo narušovala, popřípadě znemožňovala jejich provádění. O krizových opatřeních bude projednáno vzápětí, přičemž je třeba ještě jednou zdůraznit, že skutečně nelze toliko z titulu vyhlášení

⁴ Místopředseda ČAK Tomáš Sokol: O nouzovém stavu a jeho účinnosti. Advokátní deník. Dostupné z <https://advokatnidenik.cz/2020/03/23/mistopredseda-cak-tomas-sokol-o-nouzovem-stavu-a-jeho-ucinnosti/>

⁵ <https://www.pravni prostor.cz/clanky/ustavni-pravo/pravomoci-vlady-za-nouzoveho-stavu>

nouzového stavu jakkoliv omezit podnikání mimo souvislost s realizací konkrétních krizových opatření, jinými slovy v žádném případě plošně (například zákazem maloobchodního prodeje). Práva podnikat se lze obecně domáhat pouze v mezích zákonů, které jeho ústavní zakotvení provádějí, přičemž tyto zákony (například živnostenský zákon, nepřeborné množství zákonů odvětvových regulujících konkrétní oblasti podnikatelské činnosti atd.) ukládají celou řadu povinností, které podnikatel musí plnit, a s jejich porušením spojují rozmanité sankce v nejrůznějších podobách. Při jejich ukládání přitom zásadně platí, že nesmí být pro podnikatele likvidační. Zákaz činnosti jako trest ultima ratio je až na výjimky spojen s tím nejzávažnějším jednáním, kterého se může podnikatel dopustit (zpravidla v trestněprávní rovině), a obdobně jako u svobody pohybu proto není přípustné, aby omezení za nouzového stavu měla ekvivalentní účinek. **Stejně tak není možné tato omezení ukládat ve vztahu k podnikatelským činnostem diskriminačně, neboli mezi nimi činit nedůvodné rozdíly.**

Krizový zákon také neobsahuje žádná opatření, kterými by bylo možné zakázat muzea, zoologické zahrady či sportoviště bez dalšího, nebo omezit provoz provozovny stravovacích služeb, provoz hudebních klubů, činnost nákupních center apod., ať již zákazem přítomnosti veřejnosti v nich, tedy faktickým zákazem jejich činnosti, či ukládáním nejrůznějších povinností, které musí při svém provozu plnit (kromě své bizarnosti se tyto projevy micromanagementu vyznačují také častou nesrozumitelností a nedostatkem obecnosti). Konstrukce toho druhu, že území postižené krizovou situací se nachází v provozovnách stravovacích služeb a jim podobné, **jsou nejen zjevně nesmyslné, ale především hrubým zneužitím práva, jelikož je jejich cílem prostřednictvím zákonem umožněného omezení určitého práva omezit právo jiné, u něž to zákon nedovoluje** (kromě již uvedených např. také právo získávat prostředky pro své životní potřeby prací, nebo právo přístupu ke kulturnímu bohatství)."

[50] Z uvedené analýzy je zřejmé, že vláda překročila při vydáních předmětných krizových opatření svoji pravomoc a tyto je potřeba považovat za nezákonné, ev. nicotné. S ohledem na to, že k zásahu došlo přímo na základě krizového opatření, je nutno také zásah považovat za nezákonný.

III.1.C. Nezákonost vyplývající z chybějícího odůvodnění krizového opatření

[51] Předmětná krizová opatření jsou vydávána zcela bez odůvodnění pouze s tím, že k jejich vydání dochází zcela bez odůvodnění, pouze s odkazem na vyhlášení nouzového stavu. Takový stav je vzhledem k závažnosti práv, která jsou omezována, v demokratickém právním státě zcela nepřijatelný.

[52] Jak konstatuje ústavní právník Jan Wintr ve svém článku publikovaném v Právu dne 16. 11. 2020: „V demokratickém právním státě má odůvodňování aktů veřejné moci zásadní význam. Jedině z odůvodněného aktu mohou adresáti, veřejnost a nakonec i soudy poznat důvody, které k jeho vydání vedly, a posoudit zákonnost, rozumnost a přiměřenost takového aktu. Proto musejí být správní rozhodnutí i soudní rozsudky odůvodněny, proto **návrh zákona musí mít důvodovou zprávu a návrh nařízení vlády či vyhlášky ministerstva odůvodnění. Odůvodnění a poskytované informace umožňují veřejnou kontrolu vlády.**“⁶

[53] Není možné připustit stav, kdy krizová opatření jsou jako právní předpis *sui generis* přijímána bez toho, aby prošla řádným připomínkovým řízením podle legislativních pravidel vlády a obsahovala odůvodnění nebo důvodovou zprávu, ze které bude logicky vysvětleno, proč je naplněn požadavek **nezbytnosti a proporcionality** daného opatření.

[54] S ohledem na absenci jakéhokoli odůvodnění považuje žalobci zásah za zcela nezákonný a svévolný.

III.1.D. Diskriminace žalobce

[55] Žalobce poukazuje na diskriminační nastavení krizových opatření vlády. Jak je výše citováno, zákaz přítomnosti veřejnosti v provozovnách restaurací se nevztahuje „na zaměstnanecké stravování, stravování poskytovatelů zdravotních služeb a sociálních služeb, ve vězeňských zařízeních),

... v případě školního stravování zaměstnanců přítomných na pracovišti a dětí, žáků a studentů účastnících se prezenčního vzdělávání,

... v provozovnách v ubytovacích zařízeních za podmínky, že poskytují stravování pouze ubytovaným osobám

[56] Zde je žalobce 1, který provozuje čajovnu a kavárnu v rozporu s čl. čl. 3 odst. 1 Listiny, resp. čl. 14 ve spojení s čl. 8 Úmluvy a ve spojení s čl. 1 Protokolu 1 přímo diskriminován. I z tohoto důvodu je nutno konstatovat nezákonnost zásahu.

[57] **Nelze totiž nijak epidemiologicky odůvodnit, aby bylo umožněno podnikání restauracím, které provozují pouze závodní stravování a už ne žalobci, kam se také lidé chodí najíst (naobědvat) i v rámci své pracovní doby.** Proč tedy nemohou zákazníci přijít do provozovny žalobce a mohou přijít do závodní kantýny?

[58] Zde žalobce poukazuje na rozhodnutí rakouského ústavního soudu. Ten v rozhodnutí V 392/2020 prohlásil, že opatření, které zakazovalo vstup do provozoven určených k nákupu zboží a využívání služeb porušovalo zásadu rovnosti. Zmíněné opatření obsahovalo výjimku pro „čerpací stanice a připojené myčky automobilů“. Stěžovatel v

⁶ Jan Wintr: Řádná odůvodnění PES nenahradí, viz příloha, dostupné také z <https://www.wintr.cz/>

dané věci provozuje po celém Rakousku třináct myček automobilů, které nejsou připojeny k čerpacím stanicím. Ústavní soud se ztotožnil s tvrzením daného stěžovatele, že není žádné racionální odůvodnění pro to, aby výjimka byla stanovena pouze pro automyčky spojené s čerpací stanicí a ne pro jeho myčky, které s čerpací stanicí spojeny nejsou. Tato argumentace je plně použitelná na případ žalobce. Zde jsou zcela svévolně zvýhodněny závodní kantýny, přestože v nich může docházet ke kumulaci značného množství osob, k čemuž by v případě žalobce nedošlo. V případě velkých závodů typu Škoda Auto se přitom v rámci závodní jídelny setkávají i lidé, kteří spolu na jednom místě nepracují, nelze tak dané rozlišování odůvodnit ani tím, že by se tam potkávali jen lidé, kteří jsou spolu už tak v kontaktu.

[59] Vedle toho je žalobce diskriminován také v porovnání s dalšími podnikateli. Ze zákazu přítomnosti veřejnosti v prodejnách a provozovnách je stanovena výjimka např. pro prodejny a provozovny tabákových výrobků, zahrádkářských potřeb včetně osiva a sadby, provozoven pro sjednání provádění staveb a jejich odstraňování, projektovou činnost ve výstavbě, geologické práce, zeměměřičství, testování, měření a analýzu ve stavebnictví textilního materiálu a textilní galanterie, provozoven servisu výpočetní a telekomunikační techniky, audio a video přijímačů, spotřební elektroniky, přístrojů a dalších výrobků pro domácnosti, provozoven realitního zprostředkování a činnosti účetních poradců, vedení účetnictví, vedení daňové evidence. Přitom není nijak stanovena doba, po kterou maximálně se osoba může v dané provozovně nacházet.

[60] Proč tedy nemůže člověk strávit hodinu v kavárně a čajovně, ale může hodinu jednat o koupi či prodeji nemovitosti v provozovně realitní kanceláře nebo v advokátní kanceláři? Jaký je zde z hlediska epidemiologického rozdíl?

IV.

Podrobněji k zásahu do práv žalobců a jeho nezákonnosti

[61] Předmětná opatření znemožňují žalobci 1) podnikat a přímo ohrožují jeho další existenci.

[62] Z hlediska interpretačního pak žalobce poukazuje na **rozhodnutí rakouského ústavního soudu V 363/2020, kde ústavní soud prohlásil za protiústavní opatření spolkového ministra zdravotnictví a sociálních věcí, který vydal obecný zákaz vstupu na veřejná místa pouze s několika výjimkami** (např. vstup pouze s lidmi, kteří žijí ve společné domácnosti ve vzdálenosti nejméně 1 metru od ostatních lidí).

[63] Soud rozhodl, že ustanovení oddílů 1, 2, 4 a 6 opatření jsou protiprávní, protože překračují limity uložené odpovědnému spolkovému ministrovi podle oddílu 2 zákona o opatřeních COVID 19. **Nařízení nejen zakazovalo vstup na určitá konkrétně**

vymezená místa. Výjimky v oddíle 2 vyhlášky nemění skutečnost, že oddíl 1 vyhlášky „je založen na zásadě obecného zákazu výstupu“. Na takový komplexní zákaz se však nevztahuje zákon o opatřeních COVID-19. Tento zákon neposkytuje základ pro vytvoření povinnosti zůstat na konkrétním místě, zejména ve vašem vlastním domě.

[64] Podobně je potřeba konstatovat, že na základě krizového zákona není možné vydat zákaz maloobchodního prodeje a prodeje a poskytování služeb v provozovnách nebo zákaz přítomnosti veřejnosti v restauracích. To je neústavní a nezákonný postup, který žalobce 1) nadměru omezuje na jeho právech jako spotřebitele a toho, kdo jako každý člověk těchto prodejen a provozoven využívá.

[65] Žalobce 1) konečně z hlediska zásahu do svých práv i jeho nezákonnosti poukazuje též na příložený návrh senátorů k Ústavnímu soudu.

- **Nepřiměřenost zásahu do práv žalobců**

[66] Koronavirus SARS-CoV-2 způsobující nemoc COVID-19 (dále též „*nemoc*“) je **nové infekční respirační onemocnění**.

[67] Dle studií z března 2020 v 81% případů nemoc probíhá mírně a nevyžaduje hospitalizaci (domácí léčení), ve 14% se může vyvinout v pneumonii a 5% nakažených má kritický průběh se selháním orgánů. Těžší průběh nastává u lidí ve vyšším věku a/nebo u pacientů s již trpících tzv. komorbiditami, zejm. kardiovaskulárními onemocněními, diabetes, chronickými onemocněními dýchacího systému, ledvin či jater nebo rakovinou.⁷

[68] Podobně jako u sezónní chřipky probíhá u řady nakažených, odhadem 6% až 41%, asymptomaticky.⁸

[69] **Pro min. 80% „zdravé“ populace tedy nemoc není nebezpečná**, vážnější nebezpečí představuje pro max. 20% „rizikové“ populace, ve vyšším věku a/nebo s komorbiditami.

[70] Při absenci očkovací látky a její nedostupnosti v blízké budoucnosti nelze přitom „rizikovou“ populaci ochránit dlouhodobě jinak než vytvořením tzv. **kolektivní imunity**,

⁷ Viz Příspěvatelé Wikipedie. *Covid-19* [Internet]. Wikipedie: Otevřená encyklopedie; 19. 09. 2020, 05:49 UTC [cited 20. 09. 2020]. Dostupné na: <https://cs.wikipedia.org/w/index.php?title=Covid-19&oldid=19006731>.

⁸ Viz Wikipedia contributors. *Coronavirus disease 2019* [Internet]. Wikipedia, The Free Encyclopedia; 2020 Sep 19, 09:28 UTC [cited 2020 Sep 20]. Available from: https://en.wikipedia.org/w/index.php?title=Coronavirus_disease_2019&oldid=979189045.

tj. imunity „zdravé“ populace získané proděláním nemoci či nemoci jí příbuzné.⁹ V případě nemoci COVID-19 se práh kolektivní imunity odhaduje v rozmezí **60% až 75%**.¹⁰

[71] Zatímco např. opatření spočívající v tom, že by v provozovnách zboží a služeb byly vyhrazené časy pro návštěvy pouze ze strany ohrožených skupin, by bylo alespoň racionální (exekutiva již měla přes půl roku na to, aby zajistila pro ty, kdo do ohrožených skupin spadají, např. zvláštní průkaz podobný průkazů ZTP/ZTPP), opatření, ke kterému se uchýlila vláda, racionální není.

[72] Jakákoli snaha o omezení přirozené imunizace této „zdravé“ části populace nejenže významným způsobem zasahuje do jejich základních práv a svobod a (paradoxně) snižuje její imunitu, ale prodlužuje též ohrožení populace „rizikové“. Jinými slovy, čím dříve dojde k přirozené imunizaci „zdravé“ části populace, tím dříve bude ochráněna populace „riziková“.

[73] Žalobci také odkazuje na přiložené sdělení Státního zdravotnického ústavu ze dne 16. 11. 2020 - odpověď na žádost o informace, které potvrzuje srovnatelnou nebezpečnost chřipky a onemocnění covid, když u chřipky uvádí smrtnost asi 0,1% a u covid asi 0,3%. To je podle žalobce zcela srovnatelné (viry chřipky jsou ve statistice pouze obrazem ledovce, tedy pouhou špičkou, protože se testuje zcela zanedbatelně a u mnoha komplikací se na chřipku nepomýšlí. – viz také <https://www.extra.cz/komentar-pravnika-covid-podle-oficialnich-dat-neni-tak-nebezpecny-omezeni-jsou-hloupa>

[74] Žalobci konečně poukazuje na to, že nejsou ze zákazu stanoveny ani výjimky pro osoby, které koronavirovou infekci prodělaly a jsou v podobné pozici, jako kdyby již prodělaly očkování proti covid. Navíc podle posledních studií platí, že bezpříznakové osoby infekci šířit nemohou. Není tak vůbec důvody, aby tyto osoby provozovnu žalobce 1) nemohly navštěvovat.¹¹

- **K zásahu ze strany policistů dne 1. 12. 2020**

[75] Také zásah ze strany policistů, ke kterému došlo v provozovně žalobce 1) dne 1. 12. 2020 a který je zachycen na videozáznamu, který žalobce založí do soudního spisu, proběhl na základě přijatých krizových opatření. Také k posouzení zákonnosti tohoto zásahu je tak na místě jako předběžnou otázku posoudit zákonnost vydávaných podzákonných předpisů (krizových opatření). Dále pak žalobci namítají následující.

⁹ Viz Příspěvatelé Wikipedie. *Imunita* (biologie) [Internet]. Wikipedie: Otevřená encyklopedie; 10. 02. 2020, 16:25 UTC [cited 20. 09. 2020]. Dostupné na: [https://cs.wikipedia.org/w/index.php?title=Imunita_\(biologie\)&oldid=18138045](https://cs.wikipedia.org/w/index.php?title=Imunita_(biologie)&oldid=18138045).

¹⁰ Viz Wikipedia contributors. *Herd immunity* [Internet]. Wikipedia, The Free Encyclopedia; 2020 Sep 17, 00:49 UTC [cited 2020 Sep 20]. Available from: https://en.wikipedia.org/w/index.php?title=Herd_immunity&oldid=978799460.

¹¹ <https://www.aier.org/article/asymptomatic-spread-revisited/?fbclid=IwAR2-uSwziSRDQ3PSIU70B8OjPupPoV8xTXRay3Cj2Xg7JZQYgjd4oqi48PE>

[76] Ze strany zasahujících policistů došlo ke svévolnému výkladu práva především vůči žalobci 2). Zatím dne 30. 11. 2020 proběhla v Lidovém domě v Praze (sídlo ČSSD) tisková konference ČSSD, kde bylo přítomno na jednom místě 5 vrcholných politických zástupců této strany, včetně jejího předsedy a ministra vnitra Jana Hamáčka; kde ale také byli přítomni na stejném místě zástupci médií (z mikrofonů televizních štábů viditelných na přiložené fotografii a videu, které je dostupné z <https://www.cssd.cz/ke-stazeni/videogalerie/video-novinky/videozaznam-tiskove-konference-v-lidovem-dome-30-11-2020/> je zřejmé, že se jednalo přinejmenším o štáby TV Nova, TV Prima, České televize a českého rozhlasu).

[77] Přitom policisté, kteří se na zásahu podíleli, zamezovali politickému působení žalobce 2) s absurdním tvrzením, že tento může v prosinci vyvíjet politickou činnost pouze ve venkovních prostorách. Takto došlo k omezování svobodné politické soutěže v ČR v rozporu s ústavně zaručenými politickými právy žalobce 2). Krizová opatření tak byla v případě postupu proti žalobci 2) zneužita k politickým účelům. Opatření omezující provoz provozoven a shromažďovací právo byla zneužita tak, aby byla omezena možnost žalobce 2) politicky a občansky působit a formovat politickou opozici proti vládě a dalším v Parlamentu zastoupeným stranám a hnutím.

[78] Podle článku 18 Listiny (1) Petiční právo je zaručeno; ve věcech veřejného nebo jiného společného zájmu má každý právo sám nebo s jinými se obracet na státní orgány a orgány územní samosprávy s žádostmi, návrhy a stížnostmi.

[79] Podle čl. 19 Listiny (1) Právo pokojně se shromažďovat je zaručeno. (2) Toto právo lze omezit zákonem v případech shromáždění na veřejných místech, jde-li o opatření v demokratické společnosti nezbytná pro ochranu práv a svobod druhých, ochranu veřejného pořádku, zdraví, mravnosti, majetku nebo pro bezpečnost státu. Shromáždění však nesmí být podmíněno povolením orgánu veřejné správy.

[80] Podle článku 20 Listiny (1) Právo svobodně se sdružovat je zaručeno. Každý má právo spolu s jinými se sdružovat ve spolcích, společnostech a jiných sdruženích. (2) Občané mají právo zakládat též politické strany a politická hnutí a sdružovat se v nich. (3) Výkon těchto práv lze omezit jen v případech stanovených zákonem, jestliže to je v demokratické společnosti nezbytné pro bezpečnost státu, ochranu veřejné bezpečnosti a veřejného pořádku, předcházení trestným činům nebo pro ochranu práv a svobod druhých.

[81] Tato práva byla nezákonně omezena postupem žalovaných. Ostatně i podle článku 22 Listiny Zákonná úprava všech politických práv a svobod a její výklad a používání musí umožňovat a ochraňovat svobodnou soutěž politických sil v demokratické společnosti.

V.

Návrh

[82] **Žalobci navrhují, aby soud rozhodl takto:**

- I. Zásah žalovaného 1) spočívající ve vydání a vynucování zákazu přítomnosti veřejnosti v provozovných stravovacích služeb (např. restaurace, hospody a bary), dopadající na žalobce 1) od 14. 10. 2020 do 2. 12. 2020 byl nezákonný.**
- II. Zákaz žalovaného 2), ke kterému došlo dne 1. 12. 2020 v provozovně žalobce 1), spočívající v tom, že byla ze stranu policistů omezována možnost podnikání žalobce 1), když zákazníci žalobce byli ze strany zasahujících policistů vykazováni ven z provozovny a žalobci bylo zakazováno podnikat prostřednictvím své provozovny, byl nezákonný.**
- III. Zásah žalovaného 2) spočívající v omezování politických práv žalobce 2) a možnosti jeho politického působení, ke kterému došlo dne 1. 12. 2020 v provozovně žalobce 2), která byla současně agitačním centrem zakládané politické strany žalobce 2), když zejména ze strany zasahujících policistů bylo žalobci 2) zamezováno v jeho politickém působení ve vnitřních prostorách staveb, vč. realizace práva petičního, byl nezákonný.**
- IV. Žalovaní jsou povinni zaplatit žalobcům náklady řízení do 3 dnů od právní moci tohoto rozsudku.**

Mgr. David Zahumenský, advokát