

Slovenská obchodná inšpekcia
Ústredný inšpektorát Slovenskej obchodnej inšpekcie so sídlom v Bratislave
Bajkalská 21/A, P.O. BOX 29, 827 99 Bratislava 27

Číslo: **SK/0018/99/2022**

Dňa: **31.01.2022**

Podľa ustanovenia § 58 ods. 1 zákona č. 71/1967 Zb. o správnom konaní (Správny poriadok), Slovenská obchodná inšpekcia, Ústredný inšpektorát Slovenskej obchodnej inšpekcie so sídlom v Bratislave, vo veci odvolania účastníka konania – **MONDEGO s. r. o., Bratislavská 2064/14, 911 05 Trenčín, IČO: 46 261 974**, kontrola vykonaná dňa 16.02.2021 a dňa 06.05.2021 v sídle Inšpektorátu Slovenskej obchodnej inšpekcie so sídlom v Trenčíne pre Trenčiansky kraj, Hurbanova 59, Trenčín, proti rozhodnutiu Inšpektorátu Slovenskej obchodnej inšpekcie so sídlom v Trenčíne pre Trenčiansky kraj, č. W/0037/03/2021 zo dňa 13.12.2021, ktorým bola podľa ustanovenia § 23 ods. 1 písm. a) zákona č. 78/2012 Z. z. o bezpečnosti hračiek a o zmene a doplnení zákona č. 128/2002 Z. z. o štátnej kontrole vnútorného trhu vo veciach ochrany spotrebiteľa a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov uložená peňažná pokuta vo výške **1.500,- EUR, slovom: jedentisícpäťsto eur**, pre porušenie ustanovenia § 7 ods. 1 písm. d) vyššie cit. zákona o bezpečnosti hračiek a o zmene a doplnení zákona č. 128/2002 Z. z. o štátnej kontrole vnútorného trhu vo veciach ochrany spotrebiteľa a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov, podľa § 59 ods. 2 Správneho poriadku takto

r o z h o d o l :

Slovenská obchodná inšpekcia Ústredný inšpektorát Slovenskej obchodnej inšpekcie so sídlom v Bratislave odvolanie účastníka konania **zamieta a rozhodnutie** Inšpektorátu Slovenskej obchodnej inšpekcie so sídlom v Trenčíne pre Trenčiansky kraj, č. W/0037/03/2021 zo dňa 13.12.2021 **potvrďuje**.

O d ô v o d n e n i e :

Inšpektorát Slovenskej obchodnej inšpekcie (ďalej len „SOI“) so sídlom v Trenčíne pre Trenčiansky kraj rozhodnutím uložil účastníkovi konania – MONDEGO s. r. o. - peňažnú pokutu vo výške 1.500,- €, pre porušenie ustanovenia § 7 ods. 1 písm. d) zákona č. 78/2012 Z. z. o bezpečnosti hračiek a o zmene a doplnení zákona č. 128/2002 Z. z. o štátnej kontrole vnútorného trhu vo veciach ochrany spotrebiteľa a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon o bezpečnosti hračiek“).

Inšpektormi SOI bolo pri kontrole vykonanej dňa 16.02.2021 a dňa 06.05.2021 v sídle Inšpektorátu SOI so sídlom v Trenčíne pre Trenčiansky kraj zistené, že účastník konania nespĺnil zákaz distribútora sprístupniť hračku na trhu, ak vie alebo by mal vedieť, že hračka nespĺňa požiadavky podľa § 3 a prílohy č. 2 zákona o bezpečnosti hračiek.

Protí rozhodnutiu o uložení pokuty podal účastník konania v zákonom stanovenej lehote odvolanie.

Podľa § 59 ods. 1 Správneho poriadku „*Odvolaací orgán preskúma napadnuté rozhodnutie v celom rozsahu; ak je to nevyhnutné, doterajšie konanie doplní, prípadne zistené vady odstráni.*“ Podľa ods. 2 uvedeného ust. „*Ak sú pre to dôvody, odvolaací orgán rozhodnutie zmení alebo zruší, inak odvolanie zamietne a rozhodnutie potvrdí.*“

Preskúmaním veci v odvolacom konaní nebol zistený dôvod na zmenu alebo zrušenie napadnutého rozhodnutia. Povinnosťou účastníka konania ako distribútora bolo dodržať zákaz sprístupniť hračku na trhu, ak vie alebo by mal vedieť, že hračka nespĺňa požiadavky podľa § 3 a prílohy č. 2 zákona o bezpečnosti hračiek; čo účastník konania porušil.

Dňa 06.05.2021 vykonali inšpektori SOI v sídle Inšpektorátu Slovenskej obchodnej inšpekcie so sídlom v Trenčíne pre Trenčiansky kraj došetrenie kontroly zo dňa 16.02.2021 vykonanej na základe postúpenia zistení Inšpektorátu Slovenskej obchodnej inšpekcie so sídlom v Žiline pre Žilinský kraj. Inšpektori Inšpektorátu Slovenskej obchodnej inšpekcie so sídlom v Žiline pre Žilinský kraj na základe kontrolného nákupu zo dňa 04.01.2021 a kontroly vykonanej dňa 08.01.2021 zistili, že hospodársky subjekt BAZ, s.r.o. so sídlom 026 01 Dolný

Kubín, Na Sihoti 1168, IČO 36 840 114 (ďalej aj ako „odberateľ“), ponúkal na predaj pre spotrebiteľa a odpredal prostredníctvom internetového obchodu www.bugy.sk, ktorej je prevádzkovateľom, nebezpečný výrobok - drevený dráčik na ťahanie „značka: *Walter/nic/nictoys.de*, názov: *Feuerdrache*, typ/číslo modelu: 63902, čiarový kód: 4038162639024, krajina pôvodu: *Nemecko*“, pričom v zmysle nadobúdacieho dokladu dodal spoločnosti BAZ, s.r.o. uvedený druh výrobku účastník konania – MONDEGO s. r. o., ktorý je v zmysle zákona o bezpečnosti hračiek distribútorom predmetnej hračky.

Za účelom overenia podozrenia výskytu nebezpečného výrobku drevený dráčik na ťahanie „značka: *Walter/nic/nictoys.de*, názov: *Feuerdrache*, typ/číslo modelu: 63902, čiarový kód: 4038162639024, krajina pôvodu: *Nemecko*“, zverejneného na webovej stránke Európskej komisie pre nebezpečné výrobky Safety Gate: Systém na rýchlu výmenu informácií o nebezpečných nepotravinových výrobkoch (ďalej len „*Safety Gate*“) pod číslom notifikácie A12/01669/20, zverejneným v reporte č. 49/2020 dňa 04.12.2020 v ponuke na predaj prostredníctvom webovej stránky internetového obchodu www.bugy.sk, ktorej prevádzkovateľom a zároveň predávajúcim vykonávajúcim zásielkový predaj na základe zmluvy uzavretej na diaľku je hospodársky subjekt BAZ, s.r.o. so sídlom 026 01 Dolný Kubín, Na Sihoti 1168, IČO 36 840 114, vykonali inšpektori Inšpektorátu Slovenskej obchodnej inšpekcie so sídlom v Žiline pre Žilinský kraj (ďalej ako inšpektori SOI Žilina“) dňa 04.01.2021 kontrolný nákup, do ktorého objednali 1 kus výrobku - hračky, ktorý bol na webovej stránke predmetného internetového obchodu ponúkaný ako *Walter Nachziehtiere Feuerdrache*, drevený dráčik na ťahanie 63902 v predajnej cene 32,73 EUR, pričom inšpektori SOI Žilina zvolili spôsob dopravy prostredníctvom kuriérskej spoločnosti v hodnote 3,90 EUR a spôsob platby dobierkou v hodnote 1,00 EUR. Inšpektori SOI Žilina obdržali dňa 04.01.2021 z e-mailovej adresy obchod@bugy.sk spoločnosti BAZ, s.r.o. automaticky vygenerovaný e-mail o potvrdení prijatia objednávky v celkovej hodnote 37,63 EUR, ktorej bolo pridelené číslo 1202100275. Predmet objednávky č. 1202100275 bol inšpektorom SOI Žilina doručený dňa 07.01.2021, pričom uhradili celkovú sumu objednávky v hotovosti. Súčasťou doručenej objednávky bol okrem objednaného výrobku doklad - Objednávka č. 1202100275 s dátumom vystavenia 04.01.2021.

Popis balenia: Výrobok bol umiestnený v originálnom kartónovom obale, na ktorom bol na prednej strane vyobrazený farebný drevený drak, údaj o názve výrobku „*Feuerdrache*“, značka: „*Walter®*“ a „*nic*“, údaj o pôvode: „*Made in Germany*“ a údaj o vekovom obmedzení používania hračky: „*1 + Jahre years ans*“. Na zadnej strane balenia výrobku sa nachádzali informácie o výrobku v šiestich cudzojazyčných mutáciách. Ďalej je na balení umiestnené označenie značkou zhody, príslušnej európskej normy EN 71, údaje o pôvode výrobku: „*Made in Germany*“, údaj o čísle modelu výrobku: „*Art. 63902*“, údaj výrobcovi a adrese jeho sídla: „*Nic/Spiel+ Art GmbH Uhlmannstraße 42 D-88471 Laupheim*“, čiarový kód výrobku: „4038162639024“, symbol recyklácie.

V anglickej jazykovej mutácii boli na balení uvedené nasledovné informácie: „*This happy fire dragon fantasy land waves and jingles when you pull on his colorful wings. Material: Solid beech*“. a „*Walter Toys, manufactures and quality assured by nic, are made of top quality woods with partly hand-painted surfaces and saliva-resis-tant paint (EN 71). Soft, tound shapes, sturdily made, are suitable for children from 1-3 years old.*“

Popis výrobku: Predmetná hračka je vyhotovená z dreva, pričom priamo na hračke sa nachádza označenie značkou zhody a nasledovné údaje: „*Walter®*“ a „*Nic/Spiel+ Art GmbH Uhlmannstraße 42 D-88471 Laupheim*“. Vnútri balenia sa nenachádzal okrem hračky žiadny informačný leták.

Inšpektori SOI Žilina v čase kontroly dňa 08.01.2021 zistili, že výrobok odpredaný do kontrolného nákupu zo dňa 04.01.2021 inšpektorom SOI Žilina bol vzhľadom a označením uvedeným na jeho originálnom balení totožný s výrobkom oznámeným v systéme Safety Gate pod číslom notifikácie A12/01669/20: <https://ec.europa.eu/safety-gate-alerts/screen/webReport/alertDetail/10002070> na webovej stránke Safety Gate www.ec.europa.eu/consumers/consumerssafety/safetyproducts/rapex/alerts v časti Rapid Alert

System v týždennom hlásení 49/2020, zverejnenom dňa 04.12.2020 s nasledujúcimi údajmi: „Výrobok: Drevená hračka; Kategória: Hračky; Opis: Drevená hračka v jasných farbách s chvostom vyrobeným z korálok.; Opis obalu: Kartónový obal; Značka: Walter / nic / nictoys.de; Názov: Feuerdrache; Typ/ číslo modelu: Art. 63902; Čiarový kód: 4038162639024; Krajina pôvodu: Nemecko; Oznamujúca krajina: Holandsko; Druh rizika: Riziko zadusenía vdýchnutím malých častí. Oči hračky sa môžu oddeliť. Malé dieťa ich môže dať do úst a zadusiť sa nimi. Výrobok nespĺňa požiadavky smernice o bezpečnosti hračiek a príslušnej európskej normy EN 71 - 1.“ Inšpektori SOI Žilina za účelom došetrenia zisteného nebezpečného výrobku v dodávateľskom reťazci žiadali od spoločnosti BAZ, s.r.o. okrem iného k uvedenému druhu hračky predložiť nadobúdacie doklady (faktúry, prípadne dodacie listy), na základe čoho spoločnosť BAZ, s.r.o. predložila ku kontrole faktúru č. 102021004 vyhotovenú dňa 04.01.2021 zo strany spoločnosti MONDEGO s. r. o. so sídlom 911 05 Trenčín, Bratislavská 2064/14 na 1 kus kontrolovaného výrobku označeného na faktúre ako Feuerdrache 63902.

Dňa 16.02.2021 vykonali inšpektori SOI v sídle Inšpektorátu SOI so sídlom v Trenčíne pre Trenčiansky kraj kontrolu zameranú na došetrenie nebezpečného výrobku drevený dráčik na ťahanie Walter Nachziehtiere Feuerdrache, číslo modelu 63902, čiarový kód 4038162639024, ktorý v zmysle vyššie uvedeného účastník konania ako distribútor sprístupnil na trhu v Slovenskej republike, keď 1 kus predmetného nebezpečného výrobku odpredal v zmysle faktúry zo dňa 04.01.2021 svojmu odberateľovi - hospodárskemu subjektu BAZ, s.r.o. Na základe vykonanej kontroly inšpektori SOI teda zistili, že účastník konania sprístupnil na trhu vyššie špecifikovanú hračku, napriek tomu, že predmetný druh hračky bol oznámený dňa 04.12.2020 ako nebezpečný v systéme Safety Gate pod číslom notifikácie A12/01669/20.

Uvedeným konaním došlo k porušeniu ustanovenia § 7 ods. 1 písm. d) zákona o bezpečnosti hračiek, za ktoré účastník konania ako distribútor, v zmysle ustanovenia § 1 ods. 1 písm. c) zákona o bezpečnosti hračiek, v plnom rozsahu zodpovedá.

V odvolaní účastník konania neuviedol žiadne nové skutočnosti ani dôkazy, ktoré by účastníka konania zbavovali zodpovednosti za zistený nedostatok.

Vo svojom odvolaní zo dňa 13.01.2022 účastník konania uviedol, že podľa jeho názoru odvolaním napadnuté rozhodnutie je založené na nedostatočne vykonanom dokazovaní, nesprávne zistenom skutkovom stave a ako také je nespravodlivé a nezákonné. Účastník konania v odvolaní opisuje zistený skutkový stav.

Podľa názoru účastníka konania, správny orgán nesprávne vyhodnotil postavenie účastníka konania ako distribútora, nakoľko z dokladov predložených účastníkom konania jednoznačne vyplýva, že účastník konania kontrolovaný druh hračky nadobudol a doviezol od zahraničného výrobcu nic Spiel+Art GmbH so sídlom Uhlmannstraße 42, D-88471 Laupheim, Nemecká spolková republika (dôkaz: faktúra (Rechnung) č. 187461 zo dňa 22.11.2019). So zreteľom na uvedené, podľa názoru účastníka konania správny orgán dospel k nesprávnemu právnomu záveru, že účastník konania porušil ustanovenie § 7 ods. 1 písm. d) zákona o bezpečnosti hračiek. Účastník konania taktiež nesúhlasí so zistením, že dodaná hračka je nebezpečná, nakoľko z protokolu o skúške č. 214000323 zo dňa 14.10.2021 vyhotoveného Technickým skúšobným ústavom Piešťany, š. p. vyplýva, že drevený dráčik na ťahanie, číslo modelu: Art. 63902, čiarový kód: 4038162639024, spĺňa požiadavky uvedené v STN EN 71-1 +A1: 2019 čl. 5.1 b). Všetky hračky, ktoré účastník konania nadobudol od vyššie uvedeného zahraničného výrobcu, sú hračky vysokej kvality a spĺňajú požiadavky uvedené v EN 71-1.

V nadväznosti na uvedené účastník konania navrhuje, aby odvolací orgán zrušil odvolaním napadnuté rozhodnutie.

K tomu odvolací správny orgán uvádza, že Ústredný inšpektorát SOI so sídlom v Bratislave, ako príslušný správny orgán preskúmal podkladový materiál v predmetnej veci v celom rozsahu a dospel k záveru, že protiprávny skutkový stav bol zo strany SOI spoľahlivo preukázaný a správne právne posúdený. Účastník konania vo svojom odvolaní uvádza

skutočnosti, ktoré nemajú žiadny vplyv na spoľahlivo zistené porušenie zákona a tieto nie sú dôvodom pre zmenu alebo zrušenie napadnutého rozhodnutia.

Podľa § 1 ods. 1 písm. c) zákona o bezpečnosti hračiek „*Tento zákon upravuje povinnosti výrobcu, splnomocneného zástupcu, dovozcu, distribútora a notifikovanej osoby.*“

Podľa článku 2 bodu 1. Nariadenia Európskeho parlamentu a Rady (ES) č. 765/2008 z 9. júla 2008, ktorým sa stanovujú požiadavky akreditácie a dohľadu nad trhom v súvislosti s uvádzaním výrobkov na trh a ktorým sa zrušuje nariadenie (EHS) č. 339/93 (ďalej len „*Nariadenie EP a Rady č. 765/2008*“) „*Na účely tohto nariadenia sa uplatňuje toto vymedzenie pojmov: „sprístupnenie na trhu“ je každá dodávka výrobku určeného na distribúciu, spotrebu alebo používanie na trh Spoločenstva v priebehu obchodnej činnosti, či už odplatne, alebo bezodplatne.*“

Podľa článku 2 bodu 6. Nariadenia EP a Rady č. 765/2008 „*Na účely tohto nariadenia sa uplatňuje toto vymedzenie pojmov: „distribútor“ je každá fyzická alebo právnická osoba v dodávateľskom reťazci okrem výrobcu alebo dovozcu, ktorá sprístupňuje výrobok na trhu.*“

Podľa § 3 ods. 2 zákona o bezpečnosti hračiek „*Hračka uvedená na trh musí spĺňať požiadavky podľa odseku 1 a prílohy č. 2 a podľa osobitného predpisu počas výrobcom predpokladaného obdobia jej používania.*“

Podľa § 7 ods. 1 písm. d) zákona o bezpečnosti hračiek „*Distribútor nesmie sprístupniť hračku na trhu, ak vie alebo by mal vedieť, že hračka nespĺňa požiadavky podľa § 3 a prílohy č. 2.*“

Podľa prílohy č. 2 ods. 1 písm. d) bod 2. zákona o bezpečnosti hračiek „*Hračka a jej časti nesmú predstavovať riziko udusenía prerušením prívodu vzduchu v dôsledku upchania dýchacích ciest zvonka cez ústa a nos.*“

Odvolací správny orgán po preskúmaní predmetnej právnej veci zistil, že skutkový stav bol správne zistený a zaznamenaný, keď vykonanou kontrolou dňa 16.02.2021 a dňa 06.05.2021 bolo prostredníctvom nadobúdacieho dokladu – faktúry č. 102021004 zo dňa 04.01.2021 zistené, že účastník konania sprístupnil na trhu v Slovenskej republike nebezpečnú hračku – „*Feuerdrache, čiarový kód: 4038162639024, typ/číslo modelu: 63902, značka: Walter/nic/nictoys.de, krajina pôvodu: Nemecko*“, napriek tomu, že identický výrobok bol notifikovaný cez systém rýchlej výmeny informácií o nebezpečných nepotravinových výrobkoch RAPEX (Safety Gate), pod číslom notifikácie A12/01669/20 dňa 04.12.2020 (<https://ec.europa.eu/safety-gate-alerts/screen/webReport/alertDetail/10002070>), zverejnený v časti Rapid Alert System v týždenných hláseniach v roku 2020 v reporte 49 zverejnenom dňa 04.12.2020, ako nebezpečný výrobok, nakoľko uvedená hračka predstavovala riziko zadusenía sa a vdýchnutia malých častí z dôvodu, že oči hračky sa môžu oddeliť, malé dielä ich môže dať do úst a zadusiť sa nimi, a teda výrobok nespĺňa požiadavky smernice o bezpečnosti hračiek a príslušnej európskej normy EN 71-1 + A1:2019 Bezpečnosť hračiek, časť 1: Mechanické a fyzikálne vlastnosti.

Predmetom kontroly SOI je porovnanie zisteného stavu so stavom požadovaným všeobecne záväznými právnymi predpismi, ktorých dodržiavanie je SOI oprávnená kontrolovať. Postup inšpektorov SOI pri výkone kontrolnej činnosti vrátane pôsobnosti SOI a oprávnení inšpektorov SOI, upravuje zákon č. 128/2002 Z. z. o štátnej kontrole vnútorného trhu vo veciach ochrany spotrebiteľa a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (ďalej len „*zákon o štátnej kontrole vnútorného trhu*“), ktorý bol podľa názoru odvolacieho orgánu pri výkone kontroly dodržaný. Ako už bolo uvedené vyššie, kontrola inšpektorov SOI spočívala v porovnaní zisteného skutkového stavu so stavom predpísaným, t. j. ustanoveným všeobecne záväznými právnymi predpismi a osobitnými predpismi v oblasti ochrany spotrebiteľa. Vyhodnotením tohto porovnania je výsledok kontroly, teda inšpekčný záznam, z ktorého musí byť zrejmé, či zistený skutkový stav vyhovoval alebo nevyhovoval predpísanému stavu. Z inšpekčného záznamu zo dňa 16.02.2021 je zrejmý skutkový stav. Z tohto pohľadu je rozhodujúci stav zistený v čase kontroly, z ktorého jednoznačne vyplýva porušenie povinnosti v zmysle vyššie uvedeného ustanovenia zákona o bezpečnosti hračiek. Odvolací správny orgán má teda za preukázané, že

zo strany účastníka konania došlo k porušeniu zákona o bezpečnosti hračiek, pričom z uvedeného inšpekčného záznamu táto skutočnosť jednoznačne vyplýva. Uvedenú povinnosť vyplývajúcu zo zákona o bezpečnosti hračiek viaže citovaný zákon na distribútora, ktorým je podľa ustanovenia § 1 ods. 1 písm. c) zákona o bezpečnosti hračiek účastník konania, preto práve účastník konania zodpovedá za zistený nedostatok, nakoľko účastník konania v rámci svojej obchodnej činnosti dodal na trh a teda sprístupnil tento výrobok na trhu, pričom nie je ani výrobcom ani dovozcom predmetného výrobku.

Odvolačný správny orgán uvádza, že z vykonanej kontroly a z porovnania údajov v systéme RAPEX s údajmi uvedenými na hračke, ktorá je predmetom tohto konania, jednoznačne vyplýva, že došlo k stotožneniu predmetnej hračky s hračkou zverejnenou v systéme RAPEX, tak ako je vyššie uvedené, nakoľko vyššie uvedené údaje oboch hračiek sú totožné, o čom správny orgán nemá pochybnosti.

Odvolačný správny orgán uvádza, že je všeobecne známou skutočnosťou to, že SOI ako orgán dozoru, ktorá je podľa ustanovenia § 1 ods. 1 písm. e) zákona o bezpečnosti hračiek orgánom dohľadu nad dodržiavaním ustanovení predmetného zákona, dlhodobo a pravidelne poskytuje na svojej internetovej stránke informácie o nebezpečných výrobkoch, vrátane hračiek, na základe legitímne vykonaných skúšok, ktorých výsledkom sú protokoly o skúškach objektívne potvrdzujúcich nebezpečenstvo skúšaného výrobku, akými sú napr. hračky a pod., a taktiež zverejňuje na svojej internetovej stránke informácie o nebezpečných výrobkoch, vrátane hračiek, na základe notifikácií národných orgánov trhového dozoru iných členských štátov EÚ. V súčasnosti je na webovej stránke SOI v časti Nebezpečné výrobky/Jednotný trh EÚ – systém RAPEX pre spotrebiteľov a hospodárske subjekty dostupná informácia, že upozornenia na nebezpečné výrobky nahlásené členskými štátmi prostredníctvom systému RAPEX sú zverejnené na webovej lokalite Safety Gate, kam budú presmerovaní prostredníctvom webového odkazu. Tieto informácie poskytuje SOI nielen spotrebiteľom, ale aj podnikateľom v snahe zjednodušiť tak informovanie verejnosti o nebezpečných výrobkoch, nielen na národnom trhu SR, ale aj na vnútornom trhu EÚ. Účastník konania teda mal objektívnu možnosť zistiť túto verejne dostupnú informáciu o nebezpečnosti predmetnej hračky a takým spôsobom aj postupovať. Preto je nepochybné, že účastník konania mal vedieť, že sledovanie týchto skutočností súvisí s jeho podnikateľskými aktivitami (predmetom podnikania) a nevedomosť o tejto informácii ho nezbavuje zodpovednosti za porušenie ustanovenia § 7 ods. 1 písm. d) zákona o bezpečnosti hračiek. V rámci nej by si mal preveriť, aspoň na základe verejne dostupných zdrojov, ku ktorým patrí aj webové sídlo SOI, či dodávané výrobky nepredstavujú riziko pre potenciálnych kupujúcich, resp. budúcich používateľov. Účastník konania je povinný pri svojej podnikateľskej činnosti konať s odbornou starostlivosťou. Odvolačný správny orgán má teda za to, že pokiaľ by účastník konania vynaložil potrebnú mieru odbornej starostlivosti, k porušeniu povinnosti z jeho strany by nedošlo. Odvolačný správny orgán zastáva názor, že pre splnenie povinnosti predávať len bezpečné hračky, je potrebná aj aktívna činnosť podnikateľského subjektu a nielen pasívne očakávanie poskytnutia informácií. Odvolačný správny orgán poukazuje na skutočnosť, že účastník konania distribuoval výrobok určený detskému spotrebiteľovi, ktorý predstavoval riziko zadusenía, čo je závažný nedostatok, pri ktorom hrozilo vážne nebezpečenstvo ohrozenia života a zdravia detského spotrebiteľa.

V predmetnom prípade účastník konania predložil aj Protokol o skúške č. 214000323 zo dňa 14.10.2021, avšak predmetný protokol bol vyhotovený až po vykonanej kontrole, pričom z neho nevyplýva, či došlo k zmene výrobného postupu celej série, alebo došlo k odstráneniu nedostatkov iba na jednom kuse odskúšaného výrobku, ktorý bol predložený ako predmet skúšky. Odvolačný správny orgán uvádza, že v prípade zmeny výrobného procesu, za účelom odstránenia zisteného závažného rizika ohrozenia, je povinnosťou výrobcu, nie distribútora, zhotoviť protokoly o skúškach, na základe ktorých výrobca vydá nové vyhlásenie o zhode, tzn. že protokol o skúške musí predchádzať vydaniu vyhlásenia o zhode.

Odvolačný orgán poznamenáva, že SOI ako orgán dozoru účastníka konania v prvom rade sankcionuje za porušenie povinnosti vyplývajúcej zo zákona o bezpečnosti hračiek.

K naplneniu skutkovej podstaty tohto správneho deliktu stačí kontrolnému orgánu zistiť, že v dôsledku porušenia povinnosti zodpovednou osobou došlo k ohrozeniu práv spotrebiteľa. Treba však zdôrazniť, že poškodením spotrebiteľa zo strany účastníka konania je už aj samotné zníženie rozsahu spotrebiteľových práv priznaných mu zákonom. Zákon neuvádza poškodenie konkrétneho spotrebiteľa ako skutočnosť podmieňujúcu a rozhodujúcu pre vznik zodpovednosti za protiprávne konanie. Účastník konania je povinný po celý čas výkonu svojej podnikateľskej činnosti dodržiavať všetky právne predpisy vzťahujúce sa na ochranu spotrebiteľa, vrátane zákona o bezpečnosti hračiek. Odvolací orgán zároveň uvádza, že v prípade vzťahu „*distribútor – spotrebiteľ*“, vystupuje spotrebiteľ ako laik, ktorému je potrebné venovať špeciálnu starostlivosť a distribútor vystupuje ako odborník, ktorý pri svojej činnosti ovláda a dodržiava všetky podmienky predaja.

Vo vzťahu k výške uloženej sankcie odvolací správny orgán poukazuje na to, že podľa § 23 ods. 1 písm. a) zákona o bezpečnosti hračiek „*orgán dohľadu uloží výrobcovi, dovozcovi, splnomocnenému zástupcovi alebo distribútorovi pokutu od 1 500 do 50 000 eur, ak poruší povinnosť podľa § 4 ods. 1 písm. a) a k), § 6 ods. 1 písm. b), § 6 ods. 2 písm. f), § 7 ods. 1 písm. d) alebo § 7 ods. 2 písm. b).*“ Z uvedeného vyplýva, že SOI ako orgán dohľadu je povinná v prípade zistenia nedostatku, resp. preukázaného porušenia zákona, obligatórne uložiť sankciu za spáchaný správny delikt (dikcia *uloží pokutu*). Odvolací orgán k uvedenému zároveň poznamenáva, že po dôkladnom preskúmaní rozhodnutia a konania, ktoré mu predchádzalo, nenašiel dôvod na zmenu alebo zrušenie uloženej sankcie. Podľa ustanovenia § 23 ods. 6 zákona o bezpečnosti hračiek, správny orgán zohľadňuje závažnosť a povahu zisteného nedostatku. Odvolací orgán sa snaží v rámci správnej úvahy prihliadať na všetky okolnosti prípadu aj pri udeľovaní pokuty tak, ako tomu bolo aj v prípade účastníka konania. Na druhej strane je zo zákona viazaný, aby v rovnakých, resp. obdobných veciach rozhodoval podobne, pričom táto požiadavka platí aj pre ukládanie sankcií. Zároveň treba dodať, že na to, aby sankcia spĺňala aj represívnu zložku, musí byť citeľná v majetkovej sfére účastníka konania, nakoľko má pôsobiť ako trest (represia) za spáchanie iného správneho deliktu. Ak by totiž represívna zložka nebola citeľná, nemožno rozumne očakávať ani naplnenie ďalšej z funkcií pokuty, ktorou je prevencia, a to jednak do vnútra – vo vzťahu k zodpovednostnému subjektu (účastníkovi konania), ktorý si po primerane uloženej sankcii, zodpovedajúcej zistenému nedostatku do budúcnosti rozmyslí, či znova poruší daný právny predpis, ale aj smerom navonok – vo vzťahu k ostatným podnikateľským subjektom, ktorých má odstrašiť od porušovania obdobnej povinnosti, ako v prípade účastníka konania. Predmetná sankcia je minimálna hodnota zákonnej sadzby, pričom výška uloženej sankcie nepredstavuje významný odklon od rozhodovacej praxe správneho orgánu (odklon v porovnaní s rozhodnutiami obdobného charakteru vydaných inšpektorátmi SOI je v danom prípade možné konštatovať skôr v prospech účastníka konania a nie v jeho neprospech). Bližšie zdôvodnenie výšky uloženej pokuty poskytol odvolací orgán v ďalšej časti tohto rozhodnutia.

Vo vzťahu k námietke účastníka konania ohľadom nesprávneho definovania jeho postavenia, túto považuje odvolací orgán za nedôvodnú. Ako už z vyššie uvedeného znenia odôvodnenia vyplýva, distribútorom sa rozumie *každá fyzická alebo právnická osoba v dodávateľskom reťazci okrem výrobcu alebo dovozcu, ktorá sprístupňuje výrobok na trhu*. V danom prípade je z predloženej dodávateľskej faktúry zrejmé, že účastník konania v rámci dodávateľského reťazca sprístupňoval predmetný nebezpečný výrobok, pričom je zrejmé, že v danom prípade nevystupoval v pozícii výrobcu. Skutočnosť, že predmetný výrobok mal doviezť od svojho dodávateľa z Nemecka, t.j. zo zahraničia taktiež nevyklučuje jeho postavenie ako distribútora. V tejto súvislosti je potrebné podotknúť, že v zmysle článku 2 bodu 5. Nariadenia EP a Rady č. 765/2008 je „*dovozca*“ *každá fyzická alebo právnická osoba usadená v Spoločenstve, ktorá uvádza výrobok z tretej krajiny na trh Spoločenstva*. V danom prípade však zo strany účastníka konania nešlo o dovoz výrobku z tretej krajiny na trh Spoločenstva (jednalo sa o predaj v rámci Spoločenstva), t.j. tento nevystupoval ani v pozícii dovozcu. S prihliadnutím na uvedené, je jeho posúdenie ako distribútora vykonané správne.

Pre postih za zistený skutkový stav je rozhodujúca skutočnosť, že bol porušený zákon o bezpečnosti hračiek a rozsah následkov protiprávneho konania bol zohľadnený pri určovaní výšky postihu. Nakoľko porušenie povinnosti bolo zo strany správneho orgánu spoľahlivo preukázané, správny orgán si splnil svoju zákonnú povinnosť, keď účastníkovi konania uložil pokutu v zákonom stanovenom rozsahu.

Na základe hore uvedených skutočností odvolací orgán pokladá skutkový stav za spoľahlivo zistený a jeho protiprávnosť za nepochybne preukázanú.

O výške pokuty rozhoduje inšpektorát SOI, ktorý podľa § 23 ods. 1 písm. a) zákona o bezpečnosti hračiek uloží výrobcovi, dovozcovi, splnomocnenému zástupcovi alebo distribútorovi pokutu od 1 500 do 50 000 eur, ak poruší povinnosť podľa § 4 ods. 1 písm. a) a k), § 6 ods. 1 písm. b), § 6 ods. 2 písm. f), § 7 ods. 1 písm. d) alebo § 7 ods. 2 písm. b). Podľa § 23 ods. 6 citovaného zákona „*pri určení výšky pokuty sa prihliada najmä na závažnosť, čas trvania a následky protiprávneho konania a na opakované porušenie povinností podľa tohto zákona.*“

Odvolací orgán pri určení výšky pokuty vychádzal z vlastných zistení a uváženia správneho orgánu aplikujúceho zákon. Jednotlivé dôkazné prostriedky zhodnotil podľa svojej úvahy, a to každý dôkaz jednotlivo a všetky dôkazy v ich vzájomnej súvislosti a dospel k záveru, že porušenie povinnosti zo strany účastníka konania ako distribútora, bolo spoľahlivo preukázané.

Odvolací správny orgán uvádza, že pri určení výšky pokuty zohľadnil závažnosť protiprávneho konania, ktorá spočíva v tom, že zákonodarca stanovením rešpektovania zákazu pre distribútora podľa ustanovenia § 7 ods. 1 písm. d) zákona o bezpečnosti hračiek, garantoval spotrebiteľovi právo na ochranu pred hračkami, ktoré nespĺňajú požiadavky určené v citovanej právnej úprave v záujme eliminácie existencie aj zdravotného rizika pre spotrebiteľa. Právo na ochranu života a zdravia patrí medzi základné práva spotrebiteľa. Odvolací správny orgán taktiež poznamenáva, že účastník konania dodal v rámci dodávateľského reťazca 1 ks nebezpečnej hračky - drevená hračka: „*značka: Walter/nic/nictoys.de, názov: Feuerdrache, typ/číslo modelu: 63902, čiarový kód: 4038162639024, krajina pôvodu: Nemecko*“. Predmetný druh hračky bol vyhlásený za nebezpečný výrobok, nakoľko uvedená hračka predstavovala pre deti závažné riziko ohrozenia života a zdravia (riziko zadusenía). Nebezpečné výrobky predstavujú pre spotrebiteľa zvýšené riziko, a preto zistenie, že bol na trhu sprístupnený nebezpečný výrobok, je potrebné zohľadniť pri stanovení výšky postihu. Iný správny delikt podľa ustanovenia § 7 ods. 1 písm. d) zákona o bezpečnosti hračiek sa radí medzi ohrozovacie delikty, tzn. že na naplnenie znakov skutkovej podstaty sa nevyžaduje vznik protiprávneho následku, postačuje riziko jeho vzniku. Vyššie špecifikovaný nedostatok považuje odvolací správny orgán za závažný, nakoľko účastník konania ohrozil právom chránený záujem na ochrane života a zdravia maloletej osoby, ktorá je predpokladaným používateľom hračky ponúkanej na predaj. Právo na ochranu života a zdravia je nutné považovať za najvýznamnejšie z ľudských práv, a aj preto je na jeho ochrane celospoločenský záujem, hlavne pokiaľ ide o maloletých.

Z hľadiska času trvania protiprávneho konania odvolací správny orgán zohľadnil, že účastník konania predmetný nebezpečný výrobok sprístupnil svojmu odberateľovi, na základe nadobúdacieho dokladu – faktúry č. 102021004 dňa 04.01.2021, teda mesiac po zverejnení nebezpečného výrobku v systéme RAPEX a následne bol odberateľom účastníka konania odpredaný inšpektorom SOI vystupujúcim v postavení spotrebiteľa.

Odvolací správny orgán prihliadol tiež na skutočnosť, že nebezpečným výrobkom bola hračka, teda išlo o výrobok určený pre deti, kde je potrebné zvlášť dbať na to, aby výrobok spĺňal všetky predpísané požiadavky.

Pokiaľ ide o následky protiprávneho stavu, následkom je nedodržanie minimálneho štandardu pri uvádzaní hračiek na trh. Len prísny dodržiavaním podmienok ustanovených právnymi predpismi pre uvádzanie hračiek na trh je možné zabezpečiť verejnú požiadavku, aby hračky ako výrobky požívajúce výhodu voľného pohybu tovaru v rámci Spoločenstva

spĺňali požiadavky poskytujúce vysokú úroveň ochrany verejných záujmov, v tomto prípade bezpečnosti, čo je cieľom a zmyslom právnej úpravy zákona o bezpečnosti hračiek.

Odvolací správny orgán pri ukladaní pokuty tiež zohľadnil, že v prípade účastníka konania nedošlo k opakovanému porušeniu povinnosti podľa zákona o bezpečnosti hračiek.

Rozhodujúcimi skutočnosťami, ktoré boli predovšetkým zohľadnené pri určovaní výšky postihu bolo porušenie práv spotrebiteľa súvisiace s nesplnením zákonnej povinnosti distribútora s ohľadom na druh tovaru a mieru spoločenskej nebezpečnosti zisteného nedostatku, skutočnosť, že distribútor sprístupnil na trhu nebezpečný výrobok napriek tomu, že mohol a mal vedieť, že je nebezpečný, a teda na skutočnosť, že účastník konania ako distribútor si nesplnil povinnosť vyplývajúcu z kogentného ustanovenia § 7 ods. 1 písm. d) zákona o bezpečnosti hračiek, čím nebol dosiahnutý minimálny štandard na úseku hračiek ustanovený a vyžadovaný zákonom o bezpečnosti hračiek.

Odvolací správny orgán má za to, že výška uloženej pokuty je vzhľadom na jej represívno-výchovnú funkciu, ako aj s prihliadnutím na zákonom stanovené medze pokutou primeranou a zároveň, pokutou zodpovedajúcou zistenému protiprávnemu stavu, charakteru a rozsahu porušenia zákona. Účastník konania je povinný po celý čas výkonu svojej podnikateľskej činnosti dodržiavať všetky právne predpisy vzťahujúce sa na ochranu spotrebiteľa, vrátane zákona o bezpečnosti hračiek.

Podkladom pre vydanie rozhodnutia bol presne a spoľahlivo zistený skutkový stav veci na základe čoho podľa ustanovenia § 59 ods. 2 správneho poriadku druhostupňový správny orgán odvolanie zamieta ako nedôvodné.

Zároveň upozorňujeme účastníka konania, že pokutu uloženú I. st. rozhodnutím je povinný uhradiť do 15 dní odo dňa doručenia príkazom na úhradu na účet: Štátna pokladnica číslo účtu: SK57 8180 0000 0070 0006 5068, VS – 00370321.

Poučenie: Rozhodnutie o odvolaní je konečné a proti tomuto rozhodnutiu odvolanie nie je prípustné. V prípade nezaplatenia uloženej pokuty v stanovenej lehote bude jej plnenie vymáhané v zmysle zákona. Rozhodnutie je preskúmateľné súdom.