

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/0098/99/2021

Dňa : 29.11.2022

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 – Mgr. Zdenka Hofericová – BABY BELLY, miesto podnikania: Muránska 1261/1, 040 01 Košice-Staré Mesto, IČO: 46 913 777, kontrola internetového obchodu www.babybelly.sk začatá dňa 24.05.2021 na Inšpektoráte Slovenskej obchodnej inšpekcie so sídlom v Košiciach pre Košický kraj, Vrátna 3, Košice, ktorá pokračovala a bola ukončená dňa 09.06.2021 na Inšpektoráte Slovenskej obchodnej inšpekcie so sídlom v Košiciach pre Košický kraj, Vrátna 3, Košice spísaním, prerokovaním a odovzdaním inšpekčného záznamu kontrolovanému subjektu, proti rozhodnutiu Inšpektorátu Slovenskej obchodnej inšpekcie so sídlom v Košiciach pre Košický kraj, č. V/0055/08/21 zo dňa 26.08.2021, ktorým bola podľa § 24 ods. 1 zákona č. 250/2007 Z. z. o ochrane spotrebiteľa a o zmene zákona Slovenskej národnej rady č. 372/1990 Zb. o priestupkoch v znení neskorších predpisov uložená peňažná pokuta vo výške 1 500,- EUR, slovom: jedentisícpäťsto eur, pre porušenie § 6 ods. 1 zákona č. 250/2007 Z. z. o ochrane spotrebiteľa a o zmene zákona Slovenskej národnej rady č. 372/1990 Zb. o priestupkoch v znení neskorších predpisov, podľa § 59 ods. 2 Správneho poriadku takto

r o z h o d o l :

napadnuté rozhodnutie vo výrokovej časti m e n í tak, že:

znenie výroku:

„..., v zmysle ktorého na trhu možno ponúkať a predávať len bezpečné výrobky, keď účastník konania prostredníctvom internetového obchodu prevádzkovaného na webovom sídle www.babybelly.sk, ponúkal na predaj výrobok „BOLA DOUBLE HEART – mexická bola (prívesok s koženou šnúrkou zaradený do kategórie Šperky pre tehotné)“, v cene 19,95 €“ identický s nebezpečným výrobkom (Náhrdelník Babylonia Bola, Typ/číslo modelu: VF-118, Čiarový kód: 5425011483782), notifikovaným v informačnom systéme SAFETY GATE pre nepotravinové výrobky v kategórii šperky, zverejneným dňa 23.04.2021 vo webovom hlásení Report-2021-16 pod číslom notifikácie A12/00551/21, vzhľadom na chemické riziko. Výrobok obsahuje nadmerné množstvo olova a uvoľňuje nadmerné množstvo niklu. Olovo je škodlivé pre ľudské zdravie, hromadí sa v tele, môže spôsobiť vývojovú neurotoxicitu a môže tiež ovplyvniť dojčené alebo nenarodené deti. Nikel je silný stabilizátor a môže spôsobiť alergické reakcie, ak je prítomný vo výrobkoch, ktoré prichádzajú do priameho a dlhodobého kontaktu s pokožkou. ...“

nahrádza znením:

„..., v zmysle ktorého na trhu možno ponúkať a predávať len bezpečné výrobky, keď účastník konania prostredníctvom internetového obchodu prevádzkovaného na webovom sídle www.babybelly.sk, ponúkal na predaj a zároveň aj odpredal výrobok „BOLA DOUBLE HEART – mexická bola“ (prívesok s koženou šnúrkou zaradený do kategórie Šperky pre tehotné) v cene 19,95 €, Babylonia Bola, Typ/číslo modelu: VF-118, EAN kód: 5425011483782 identický s nebezpečným výrobkom (Náhrdelník Babylonia Bola, Typ/číslo modelu: VF-118, EAN kód: 5425011483782), notifikovaným v informačnom systéme SAFETY GATE pre nepotravinové výrobky v kategórii šperky, zverejneným dňa 23.04.2021 vo webovom hlásení Report-2021-16 pod číslom notifikácie A12/00551/21, vzhľadom na chemické riziko. Výrobok obsahuje nadmerné množstvo olova a uvoľňuje nadmerné množstvo niklu. Olovo je škodlivé pre ľudské zdravie, hromadí sa v tele, môže spôsobiť vývojovú neurotoxicitu a môže tiež ovplyvniť dojčené alebo nenarodené deti. Nikel je silný senzibilizátor a môže spôsobiť alergické reakcie, ak je prítomný vo výrobkoch, ktoré prichádzajú do priameho a dlhodobého kontaktu s pokožkou. ...“

a

pre porušenie povinnosti predávajúceho podľa § 6 ods. 1 zákona č. 250/2007 Z. z. o ochrane spotrebiteľa a o zmene zákona Slovenskej národnej rady č. 372/1990 Zb. o priestupkoch v znení neskorších predpisov sa účastníkovi konania – Mgr. Zdenka Hofericová – BABY BELLY, miesto podnikania: Muránska 1261/1, 040 01 Košice-Staré Mesto, IČO: 46 913 777, kontrola internetového obchodu www.babybelly.sk začatá dňa 24.05.2021 na Inšpektoráte Slovenskej obchodnej inšpekcie so sídlom v Košiciach pre Košický kraj, Vrátna 3, Košice, ktorá pokračovala a bola ukončená dňa 09.06.2021 na Inšpektoráte Slovenskej obchodnej inšpekcie so sídlom v Košiciach pre Košický kraj, Vrátna 3, Košice spísaním, prerokovaním a odovzdaním inšpekčného záznamu kontrolovanému subjektu, podľa ustanovenia § 24 ods. 1 zákona č. 250/2007 Z. z. o ochrane spotrebiteľa a o zmene zákona Slovenskej národnej rady č. 372/1990 Zb. o priestupkoch v znení neskorších predpisov ukladá peňažná pokuta vo výške 1 500,- EUR, slovom: jedentisícpäťsto eur. Uloženú pokutu je účastník konania povinný uhradiť do 30 dní odo dňa doručenia tohto rozhodnutia príkazom na úhradu na účet: Štátna pokladnica, č. ú.: SK57 8180 0000 0070 0006 5068, VS: 00550821.

Ostatná časť výroku ostáva bez zmeny.

O d ô v o d n e n i e:

Inšpektorát Slovenskej obchodnej inšpekcie (ďalej len „SOI“) so sídlom v Košiciach pre Košický kraj rozhodnutím uložil účastníkovi konania – Mgr. Zdenka Hofericová – BABY BELLY – peňažnú pokutu vo výške 1 500,- EUR, pre porušenie povinnosti vyplývajúcej z § 6 ods. 1 zákona č. 250/2007 Z. z. o ochrane spotrebiteľa a o zmene zákona Slovenskej národnej rady č. 372/1990 Zb. o priestupkoch v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon o ochrane spotrebiteľa“).

Inšpektormi SOI bolo pri kontrole internetového obchodu www.babybelly.sk začatej dňa 24.05.2021 na Inšpektoráte SOI so sídlom v Košiciach pre Košický kraj, Vrátna 3, Košice, ktorá pokračovala a bola ukončená dňa 09.06.2021 na Inšpektoráte SOI so sídlom v Košiciach pre Košický kraj, Vrátna 3, Košice spísaním, prerokovaním a odovzdaním inšpekčného záznamu kontrolovanému subjektu zistené, že účastník konania ako predávajúci porušil povinnosť ponúkať a predávať len bezpečné výrobky.

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

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

Odvolací správny orgán preskúmal napadnuté rozhodnutie č. V/0055/08/21 zo dňa 26.08.2021, ako aj konanie, ktoré mu predchádzalo, pričom zistil dôvod na jeho zmenu. Odvolací správny orgán má za to, že výrok napadnutého rozhodnutia nie je dostatočne presný a určitý. Odvolací orgán do výroku napadnutého rozhodnutia doplnil, že účastník konania okrem toho, že ponúkal na predaj výrobok „BOLA DOUBLE HEART – mexická bola“ (prívesok s koženou šnúrkou zaradený do kategórie Šperky pre tehotné) v cene 19,95 €, Babylonia Bola, Typ/číslo modelu: VF-118, EAN kód: 5425011483782, tak ho zároveň aj odpredal, a to inšpektorom SOI v rámci kontrolného nákupu vykonaného dňa 24.05.2021. Účastník konania teda ponúkal na predaj, ale zároveň aj odpredal nebezpečný výrobok, t. j. porušil povinnosť predávajúceho ponúkať a predávať len bezpečné výrobky podľa § 6 ods. 1 zákona o ochrane spotrebiteľa.

Odvolací správny orgán zároveň vo výroku napadnutého rozhodnutia upresnil a bližšie špecifikoval nebezpečný výrobok, ktorý účastník konania prostredníctvom internetového obchodu prevádzkovaného na webovom sídle www.babybelly.sk, ponúkal na predaj a zároveň aj odpredal, a to nasledovne: „..., keď účastník konania prostredníctvom internetového obchodu prevádzkovaného na webovom sídle www.babybelly.sk, ponúkal na predaj a zároveň aj odpredal výrobok „BOLA DOUBLE HEART – mexická bola“ (prívesok s koženou šnúrkou zaradený do

kategórie Šperky pre tehotné) v cene 19,95 €, Babylonia Bola, Typ/číslo modelu: VF-118, EAN kód: 5425011483782 ...“

Odvolačný orgán taktiež vo výroku napadnutého rozhodnutia, ako aj v jeho odôvodnení opravil, a to vzhľadom na notifikáciu v systéme RAPEX (SAFETY GATE), zverejnenú dňa 23.04.2021 vo webovom hlásení Report-2021-16 pod číslom A12/00551/21, že nikel je silný senzibilizátor a nie stabilizátor.

Skutkový stav vecí vo vzťahu k danému porušeniu bol uvedený správne. Odvolací správny orgán zároveň uvádza, že vykonané zmeny nezakladajú dôvod na zbavenie sa zodpovednosti účastníka konania za porušenie zákona o ochrane spotrebiteľa, nemajú vplyv na spoľahlivo zistený skutkový stav, ktorý zostal v plnej miere zachovaný a nie sú dôvodom prehodnotenia výšky uloženej pokuty. Dôvod na zrušenie napadnutého rozhodnutia odvolací správny orgán nezistil.

Povinnosťou účastníka konania ako predávajúceho bolo ponúkať a predávať len bezpečné výrobky; čo účastník konania porušil.

Dňa 24.05.2021 bol inšpektormi Inšpektorátu SOI so sídlom v Košiciach pre Košický kraj začatý výkon kontroly internetového obchodu www.babybelly.sk, kedy bol v ponuke predmetného internetového obchodu www.babybelly.sk, ktorý prevádzkuje účastník konania, zistený výrobok – „BOLA DOUBLE HEART – mexická bola“ (prívesok s koženou šnúrkou zaradený do kategórie Šperky pre tehotné) v cene 19,95 €. Pri ponuke výrobku boli uvedené nasledujúce informácie: „Potešte samú seba a nečakajte, kým vás mexickou bolou niekto obdaruje. Cinkajúca rolnička Bola prináša mamičke a bábätku harmóniu a zdravie. Vo vnútri prívesku je vložené teliesko, ktoré vydáva veselé zvonenie pri chôdzi. Zhruba od 20. týždňa tehotenstva počuje bábätko okolité zvuky. Práve v tomto období začnite nosiť prívesok s bolou na bruško, aby vaše bábätko toto jemné cinkotanie. Po narodení môžete bolu skrútiť a nosiť okolo krku. Dieťaťku už tak známa melódia bude naňho pôsobiť upokojujúco. Bola je dodávaná s ľahkou koženou šnúrkou o dĺžke 150 cm, ktorá sa dá nastaviť.“ Pri ponuke sa nachádzalo vyobrazenie prívesku.

Inšpektormi SOI bola následne dňa 24.05.2021 z ponuky internetovej stránky www.babybelly.sk vytvorená objednávka na zakúpenie 1 ks predmetného výrobku - „BOLA DOUBLE HEART – mexická bola“ v cene 19,95 €, pričom bolo zvolené doručenie tovaru Slovenskou poštou s platbou na dobierku v sume 3,20 €. Celková suma za objednávku tak bola vo výške 23,15 €. Po zhrnutí objednávky a jej potvrdení sa inšpektorom SOI zobrazila na internetovej stránke www.babybelly.sk informácia o jej odoslaní s číslom objednávky 20210095.

Dňa 28.05.2021 bola inšpektorom SOI prostredníctvom Slovenskej pošty doručená zásielka, za ktorú bolo riadne zaplatené sumou vo výške 23,15 €. V balení sa nachádzal doklad o kúpe – faktúra č. 210151 s dátumom vyhotovenia 24.05.2021 na sumu 19,95 € za výrobok a 3,20 € za dodanie tovaru a platbu na dobierku. Vo faktúre č. 210151 bol výrobok špecifikovaný ako „Mexická bola double heart“. K predmetnému výrobku bola doručená aj návratka.

Zakúpený výrobok bol balený v papierovej krabicike (s okienkom, cez ktoré bolo vidieť samotný výrobok) s vyznačenými údajmi:

- na prednej strane: Bola pregnancy jewel (príloha č. 19 k inšpekčnému záznamu zo dňa 09.06.2021);
- na zadnej strane: informácia uvedená vo viacerých cudzích jazykoch, napr. v českom jazyku: CZ Elegantní šperk pro těhotné ženy s jemnými zvuky, uklidňující miminko během těhotenství i po porodu. (príloha č. 20 k inšpekčnému záznamu zo dňa 09.06.2021);
- na bočnej strane: BOLA – VF 118 dubbel hartje, EAN kód: 5425011483782, Babylonia bvba, Ternesselei 191, 2160 Wommelgem, Belgium, www.babylonia.eu (príloha č. 21 k inšpekčnému záznamu zo dňa 09.06.2021);
- na bočnej strane sa nachádzala nálepka s údajmi: Nádherný prívesok z Mexika pre tehotné ženy. Magické a príjemné zvuky boli upokojujú bábätko počas celého

tehotenstva. Neobyčajné zvonenie boly vzniká pohybom alebo chôdzou ženy. Bábätko je schopné tieto zvuky vnímať již okolo 20. týždňa tehotenstva. Pravidelným nosením boly na brušku bude bábätko tieto zvuky čoskoro rozpoznávať a Vaša chôdza a zvonenie ho budú upokojsvať. Po narodení nič nekončí, bola bude naďalej zvonením Vaše bábätko upokojsvať. Distribútor: David Müller, Areál Šroubáren 43, 252 66 Libčice n./Vlt., Česká republika – www.mlr.cz (príloha č. 22 k inšpekčnému záznamu zo dňa 09.06.2021).

Kontrolou vykonanou dňa 09.06.2021 bolo zistené, že výrobok - „BOLA DOUBLE HEART – mexická bola“, Babylonia Bola, Typ/číslo modelu: VF-118, EAN kód: 5425011483782, zakúpený prostredníctvom internetovej stránky www.babybelly.sk, ktorú prevádzkuje účastník konania, je identický s nebezpečným výrobkom (Náhrdelník Babylonia Bola, Typ/číslo modelu: VF-118, EAN kód: 5425011483782), notifikovaným v informačnom systéme SAFETY GATE pre nepotravinové výrobky v kategórii šperky, zverejneným dňa 23.04.2021 vo webovom hlásení Report-2021-16 pod číslom notifikácie A12/00551/21, a to vzhľadom na chemické riziko z dôvodu, že výrobok obsahuje nadmerné množstvo olova a uvoľňuje nadmerné množstvo niklu. Olovo je škodlivé pre ľudské zdravie, hromadí sa v tele, môže spôsobiť vývojovú neurotoxicitu a môže tiež ovplyvniť dojčené alebo nenarodené deti. Nikel je silný senzibilizátor a môže spôsobiť alergické reakcie, ak je prítomný vo výrobkoch, ktoré prichádzajú do priameho a dlhodobého kontaktu s pokožkou. Výrobok nie je v súlade s Nariadením Európskeho parlamentu a Rady (ES) č. 1907/2006 z 18. decembra 2006 o registrácii, hodnotení, autorizácii a obmedzovaní chemických látok (REACH) a o zriadení Európskej chemickej agentúry, o zmene a doplnení smernice 1999/45/ES a o zrušení nariadenia Rady (EHS) č. 793/93 a nariadenia Komisie (ES) č. 1488/94, smernice Rady 76/769/EHS a smerníc Komisie 91/155/EHS, 93/67/EHS, 93/105/ES a 2000/21/ES (ďalej len „Nariadenie REACH“). Výsledok vykonanej kontroly je spísaný v inšpekčnom zázname zo dňa 09.06.2021.

Výrobok doručený z internetového obchodu účastníka konania www.babybelly.sk je vzhľadovo, označením a identifikačnými údajmi identický s nebezpečným výrobkom notifikovaným v systéme RAPEX ako notifikácia č. A12/00551/21.

Z uvedeného vyplýva, že predmetný výrobok, zakúpený inšpektormi SOI prostredníctvom internetového obchodu www.babybelly.sk, nespĺňa požiadavky bezpečného výrobku podľa § 2 písm. g) zákona o ochrane spotrebiteľa. Pri používaní predstavuje výrobok - „BOLA DOUBLE HEART – mexická bola“, Babylonia Bola, Typ/číslo modelu: VF-118, EAN kód: 5425011483782 pre spotrebiteľa chemické riziko a je nebezpečným výrobkom.

Ponukou a predajom výrobku - „BOLA DOUBLE HEART – mexická bola“, Babylonia Bola, Typ/číslo modelu: VF-118, EAN kód: 5425011483782, ktorý s poukazom na vyššie uvedené nie je bezpečný, došlo k porušeniu § 6 ods. 1 zákona o ochrane spotrebiteľa.

Za zistený nedostatok ako predávajúci, v zmysle § 2 písm. b) zákona o ochrane spotrebiteľa, v plnom rozsahu zodpovedá účastník konania.

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

Účastník konania v podanom odvolaní zo dňa 13.09.2021 uviedol, že sa odvoláva proti uloženému pokute a žiada o opätovné posúdenie pokuty z nasledovných dôvodov. Účastník konania je presvedčený, že toto nie je štandardný prípad, nakoľko výrobca Babylonia a aj distribútor pre ČR a SR na svojich internetových stránkach naďalej predávajú daný produkt, ako keby žiadne hlásenie o nebezpečnosti č. A12/00551/21 v systéme RAPEX neexistovalo. Účastník konania podotýka, že obidva subjekty s ním nekomunikujú, ani e-mailom, ani telefonicky. Z uvedeného dôvodu nevie účastník konania doložiť správnomu orgánu avizované podporné dokumenty, okrem už poskytnutého reportu z akreditovaného inštitútu SGS, ktorý potvrdzuje bezpečnosť výrobku VF118. Účastník konania poznamenáva, že správny orgán prvého stupňa tento dokument neakceptoval kvôli nepostačujúcej identifikácii, avšak účastník konania má za to, že tento nedostatok vyvrátil informáciou, že popis produktu sedí s názvom

produktu a kovový príviesok so srdiečkom má výrobca v ponuke len jeden. Takisto názov dokumentu/reportu s koncovkou .pdf, ktorý účastníkovi konania preposlal distribútor priamo od značky Babylonie dňa 03.06.2021 a účastník konania ho následne preposlal inšpektorovi SOI v ten istý deň, nesie identifikačný kód VF118, konkrétne SGS report VF118.PDF. Účastník konania zastáva názor, že v takejto vážnej veci by renomovaný výrobca neklamal úradom a názvy dokumentov neprepisoval. Účastník konania ďalej uvádza, že na stránkach webu RAPEX je pri notifikácii č. A12/00551/21 odkaz, že opatrenia na zamedzenie distribúcie sa udiali v jednej jedinej krajine, a to na Slovensku. Účastník konania zároveň podotýka, že tento produkt sa predáva po celej Európe. Keďže sa opatrenia v ostatných krajinách Európskej únie neudiali, účastník konania sa domnieva, že príslušné lokálne úrady museli pravdepodobne akceptovať poskytnutý report z rúk výrobcu ako dôkaz a daný výrobok pravdepodobne uznali za bezpečný. Účastník konania taktiež uviedol, že do systému RAPEX sa výrobok dostal v apríli 2021, testy v Nórsku boli vykonané v decembri 2020. Podľa vyjadrenia účastníka konania ide o nezvyčajne dlhú dobu od prvého hlásenia do prvého zverejnenia, porovnávajúc ostatné hlásenia šperkových produktov zo systému. Účastník konania ozrejmuje, že jeho posledný nákup u firmy mlr.cz sa uskutočnil dňa 04.11.2020, z čoho jasne nevyplýva, že nakúpené príviesky boli z tej istej šarže ako testovacia vzorka, a že v danom čase účastníkom konania nakúpené príviesky boli nebezpečné. Účastník konania plne priznal chybu, a to, že nesledoval hlásenia z RAPEX-u, nakoľko dňa 01.04.2021 z dôvodu zlej finančnej situácie nastúpil do práce na plný úväzok. Okrem toho sa stará o 4-člennú rodinu a z časových dôvodov sledovanie stránky RAPEX nestíhal. Účastník konania tiež prosí o prehodnotenie výšky pokuty kvôli ziskovosti produktu. Predajná cena výrobku bola 19,95 € a jeho ziskovosť sa pohybuje cca 7,- €/ks. Od obdobia nahlásenia predmetného výrobku do RAPEX-u účastník konania predal len 1 ks – kontrolný nákup SOI, resp. za obdobie, ktoré sa týkalo späťvzatia produktu, predal 6 ks, čo sa rovná zisku cca 42,- €. Účastník konania podotýka, že je to neúmerne málo voči sankcii vo výške 1 500,- €. Účastník konania zároveň uvádza, že je malým podnikateľom a toto je jeho prvý priestupok vôbec, pričom výška pokuty je preňho aktuálne likvidačná. Účastník konania poznamenáva, že jeho priemerný mesačný príjem z podnikania sa pohybuje okolo 150,- € po odrátaní všetkých nákladov a odvodov. Z uvedeného dôvodu predstavuje preňho uvedená výška pokuty viac sankčný charakter ako preventívny, pričom aktuálne podniká účastník konania kroky k ukončeniu podnikateľskej činnosti (nenakupuje nový tovar, rozpredáva tovar sklado). Záverom účastník konania žiada o opätovné posúdenie výšky pokuty, a to z hore uvedených dôvodov.

Dňa 22.09.2021 doručil účastník konania prvostupňovému správneho orgánu doplnenie odvolania, v ktorom uviedol, že sa mu podarilo priamo od výrobcu získať dokument, ktorý hodnoverne preukazuje, že skúšky urobené prostredníctvom oficiálneho subjektu – inštitút SGS Netherlands, boli vyhodnotené ako „PASSED“, čo znamená, že namerané hodnoty kovov v príviesku VF118 neprekročili zákonom stanovené limity. Účastník konania taktiež uvádza, že dokument obsahuje všetky náležitosti k potrebnej identifikácii produktu, jeho typ, aj EAN kód. Účastník konania prosí o pripojenie dokumentu k jeho odvolaniu a zároveň žiada aj o zohľadnenie v danej veci.

K tomu odvolací orgán uvádza, že po preskúmaní obsahu spisového materiálu prislúchajúceho k predmetnej veci nezistil dôvod na zrušenie rozhodnutia a ani na prehodnotenie výšky uloženej pokuty. Čo sa týka skutočností uvedených v odvolaní účastníka konania, odvolací orgán vyhodnotil tvrdenia účastníka konania ako právne bezpredmetné a subjektívne, ktoré ho nezaväzujú zodpovednosti za kontrolou presne a spoľahlivo zistené porušenie zákona. Odvolací orgán má za to, že správny orgán prvého stupňa konanie účastníka konania správne právne posúdil ako rozporné so zákonom o ochrane spotrebiteľa. Účastník konania v odvolaní neuviedol žiadne skutočnosti, ktoré by spochybňovali skutkový stav zistený kontrolou, príp. oprávnenosť uloženia sankcie zo strany prvostupňového správneho orgánu. Výsledky šetrenia uskutočneného zo strany inšpektorov SOI v predmetnej veci odôvodňujú

postih účastníka konania za nesplnenie povinnosti účastníka konania vyplývajúcej z § 6 ods. 1 zákona o ochrane spotrebiteľa. Zároveň po preskúmaní obsahu napadnutého rozhodnutia odvolací orgán zistil, že správny orgán prvého stupňa sa dostatočným spôsobom vyrovnal s tvrdeniami účastníka konania, ktoré vyplývali z obsahu daného administratívneho spisu.

Účastník konania ako predávajúci je povinný dodržiavať podmienky podnikania uvedené v príslušných právnych predpisoch, vrátane zákona o ochrane spotrebiteľa, počas celej doby vykonávania svojej podnikateľskej činnosti. Správny orgán pri vydávaní rozhodnutia postupoval podľa ustanovení zákona o ochrane spotrebiteľa.

Podľa § 2 písm. g) zákona o ochrane spotrebiteľa: „Na účely tohto zákona sa rozumie bezpečným výrobkom výrobok, ktorý za bežných alebo rozumne predvídateľných podmienok používania, inštalácie alebo údržby nepredstavuje po dobu určenú výrobcom alebo po dobu obvyklej použiteľnosti nebezpečenstvo pre spotrebiteľa alebo jeho používanie predstavuje pre spotrebiteľa vzhľadom na bezpečnosť a ochranu zdravia len minimálne nebezpečenstvo alebo svojimi vlastnosťami zodpovedá požiadavkám podľa osobitného predpisu.“

Podľa § 2 písm. h) zákona o ochrane spotrebiteľa: „Na účely tohto zákona sa rozumie nebezpečným výrobkom je výrobok, ktorý nespĺňa požiadavky uvedené v písmene g); za nebezpečný výrobok nemožno považovať výrobok iba preto, že bol do obehu uvedený bezpečnejší výrobok.“

Podľa § 6 ods. 1 zákona o ochrane spotrebiteľa: „Na trh možno uviesť, ponúkať alebo predávať len bezpečné výrobky; to neplatí pre použité výrobky dodané ako starožitnosti alebo pre výrobky, ktoré sa majú pred použitím opraviť alebo obnoviť, ak o tom dodávateľ preukázateľne informoval osobu, ktorej výrobok dodáva.“

Odvolací správny orgán po preskúmaní predmetnej právnej veci zistil, že skutkový stav bol správne zistený a zaznamenaný, keď kontrolou vykonanou dňa 09.06.2021 bolo zistené, že účastník konania ponúkal na predaj prostredníctvom internetového obchodu www.babybelly.sk (v čase vykonaného kontrolného nákupu zo dňa 24.05.2021) výrobok – „BOLA DOUBLE HEART – mexická bola“, Babylonía Bola, Typ/číslo modelu: VF-118, EAN kód: 5425011483782, ktorý bol následne aj odpredaný spotrebiteľom (inšpektorom SOI), napriek tomu, že identický výrobok (Náhrdelník Babylonía Bola, Typ/číslo modelu: VF-118, EAN kód: 5425011483782) bol notifikovaný cez systém rýchlej výmeny informácií o nebezpečných nepotravinových výrobkoch RAPEX (SAFETY GATE), zverejnený dňa 23.04.2021 vo webovom hlásení Report-2021-16 pod číslom notifikácie A12/00551/21 ako nebezpečný výrobok, nakoľko uvedený výrobok predstavuje chemické riziko z dôvodu, že obsahuje nadmerné množstvo olova a uvoľňuje nadmerné množstvo niklu. Olovo je škodlivé pre ľudské zdravie, hromadí sa v tele, môže spôsobiť vývojovú neurotoxicitu a môže tiež ovplyvniť dojčenie alebo nenarodené deti. Nikel je silný senzibilizátor a môže spôsobiť alergické reakcie, ak je prítomný vo výrobkoch, ktoré prichádzajú do priameho a dlhodobého kontaktu s pokožkou, a teda výrobok nie je v súlade s Nariadením REACH.

Predmetom kontroly SOI je porovnávanie 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 09.06.2021 bolo zrejmé zameranie kontroly, ako aj zistený skutkový stav. Inšpektori spísali inšpekčný záznam z vykonanej kontroly, postupovali pri

kontrole v súlade s platnými právnymi predpismi, vychádzali len z vlastných zistení, objektívne zistili a posúdili skutkový stav, k osobe prítomnej pri kontrole sa správali nepredpojat a korektne. Z tohto pohľadu je rozhodujúci stav zistený v čase kontroly, z ktorého jednoznačne vyplýva porušenie povinnosti v zmysle vyššie uvedeného ustanovenia zákona o ochrane spotrebiteľa. Odvolací orgán má teda nepochybne za preukázané, že zo strany účastníka konania došlo k porušeniu zákona o ochrane spotrebiteľa, pričom z inšpekčného záznamu z kontroly vykonanej dňa 09.06.2021 táto skutočnosť jednoznačne vyplýva. Uvedenú povinnosť vyplývajúcu zo zákona o ochrane spotrebiteľa viaže citovaný zákon na predávajúceho, ktorým je v zmysle § 2 písm. b) cit. zákona účastník konania, preto práve účastník konania zodpovedá za zistený nedostatok na základe objektívnej zodpovednosti.

Z podkladov pre vydanie rozhodnutia je preukázané, že účastníkom konania ponúkaný a predávaný výrobok - „BOLA DOUBLE HEART – mexická bola“, Babylonia Bola, Typ/číslo modelu: VF-118, EAN kód: 5425011483782, bol toho istého typu, druhu, s rovnakým identifikačným číslom, vzhľadom, označením na originálnom balení identický s výrobkom zverejneným cez systém rýchlej výmeny informácií o nebezpečných nepotravinových výrobkoch RAPEX (SAFETY GATE) dňa 23.04.2021 vo webovom hlásení Report-2021-16 pod číslom notifikácie A12/00551/21 s údajmi: Náhrdelník Babylonia Bola, Typ/číslo modelu: VF-118, EAN kód: 5425011483782. Výrobok predstavuje chemické riziko z dôvodu, že obsahuje nadmerné množstvo olova a uvoľňuje nadmerné množstvo niklu. Olovo je škodlivé pre ľudské zdravie, hromadí sa v tele, môže spôsobiť vývojovú neurotoxickosť a môže tiež ovplyvniť dojčené alebo nenarodené deti. Nikel je silný senzibilizátor a môže spôsobiť alergické reakcie, ak je prítomný vo výrobkoch, ktoré prichádzajú do priameho a dlhodobého kontaktu s pokožkou, a teda výrobok nie je v súlade s Nariadením REACH.

K námietkam účastníka konania, že plne priznal chybu, a to, že nesledoval hlásenia z RAPEX-u, nakoľko dňa 01.04.2021 z dôvodu zlej finančnej situácie nastúpil do práce na plný úväzok, že okrem toho sa stará o 4-člennú rodinu a z časových dôvodov sledovanie stránky RAPEX nestíhal, že je malým podnikateľom a toto je jeho prvý priestupok vôbec, že aktuálne podniká kroky k ukončeniu podnikateľskej činnosti (nenakupuje nový tovar, rozpredáva tovar skladoom), a že do systému RAPEX sa výrobok dostal v apríli 2021, testy v Nórsku boli vykonané v decembri 2020, pričom ide o nezvyčajne dlhú dobu od prvého hlásenia do prvého zverejnenia, odvolací orgán uvádza, že ich považuje za subjektívne a právne bezpredmetné. Odvolací orgán v danej súvislosti poznamenáva, že účastník konania za zistené porušenie zákona o ochrane spotrebiteľa nesie objektívnu zodpovednosť, t. j. bez ohľadu na zavinenie. Pre konštatovanie porušenia povinností je rozhodujúci skutkový stav zistený inšpektormi SOI počas výkonu kontroly. Uvedený správny delikt patrí medzi ohrozovacie delikty, a preto nie je nevyhnutné, aby došlo k poruchovému následku; stačí, že takýto protiprávny následok reálne hrozí. Zákon o ochrane spotrebiteľa neumožňuje kontrolnému orgánu prihliadnuť na žiadne subjektívne aspekty. Odvolací správny orgán je toho názoru, že účastník konania ako predávajúci je povinný poznať zákon a zabezpečiť jeho dodržiavanie, rovnako aj zaškoliť svojich zamestnancov tak, aby sa riadili zákonom pri výkone svojej činnosti. Okolnosti ospravedlňujúce, resp. vysvetľujúce nesplnenie povinnosti nemajú právny význam pri otázke zodpovednosti za toto porušenie. Je preto právne irelevantné, či mal účastník konania k protizákonnému konaniu motív alebo nie. Účastník konania ako podnikajúci subjekt má konať s odbornou starostlivosťou, nakoľko podnikateľská činnosť, ktorú vykonáva, predpokladá od neho určitú mieru znalostí súvisiacich s predmetom jeho činností. Odvolací orgán má za to, že správny orgán prvého stupňa zistil všetky skutočnosti dôležité pre rozhodnutie. Taktiež je podľa odvolacieho správneho orgánu zrejmé, že správny orgán presne a úplne zistil skutočný stav veci, nakoľko vykonal všetky zisťovania potrebné na objasnenie rozhodujúcich okolností a pre posúdenie veci a zároveň zabezpečil, aby skutkové zistenia odvodené z vykonaných zisťovaní čo najviac zodpovedali skutočnosti.

Účastník konania v odvolaní argumentuje, že poskytol správne orgánu report z akreditovaného inštitútu SGS, ktorý potvrdzuje bezpečnosť výrobku VF118, že správny orgán prvého stupňa tento dokument neakceptoval kvôli nepostačujúcej identifikácii, avšak účastník konania má za to, že tento nedostatok vyvrátil informáciou, že popis produktu sedí s názvom produktu a kovový príviesok so srdiečkom má výrobca v ponuke len jeden, pričom názov dokumentu/reportu s koncovkou .pdf, ktorý účastníkovi konania preposlal distribútor priamo od značky Babylonie dňa 03.06.2021 a účastník konania ho následne preposlal inšpektorovi SOI v ten istý deň, nesie identifikačný kód VF118, konkrétne SGS report VF118.PDF. K uvedeným argumentom účastníka konania odvolací orgán uvádza, že zo strany účastníka konania bola prvostupňovému správne orgánu doručená dňa 03.06.2021 Správa o analýze vzorky – „ANALYTICAL REPORT SP21-004251“ zo dňa 24.02.2021 (ďalej len „Správa o analýze vzorky zo dňa 24.02.2021“) vyhotovená spoločnosťou SGS Nederland B.V., Malledijk 18, P.O. Box 200, 3200 AE Spijkenisse, The Netherlands. Odvolací orgán podotýka, že v predloženej Správe o analýze vzorky zo dňa 24.02.2021 je výrobok charakterizovaný len popisom: Hanger bol Heart (Article description). V riadku, v ktorom mal byť uvedený údaj o čísle artikla sa neuvádza žiadny údaj: Article no: -. Uvedený je len údaj o dátume prijatia vzorky: 02.02.2021 a testovacie obdobie: 06.02.2021 - 24.02.2021. V predmetnej Správe o analýze vzorky zo dňa 24.02.2021 je tiež uvedené, že vzorka vyhovela pri testovaní obsahu olova v kovových šperkoch a pri uvoľňovaní niklu zo spotrebných výrobkov v zmysle Nariadenia (EC) 1907/2006. Odvolací orgán poznamenáva, že z fotografie, ktorá sa nachádza v Správe o analýze vzorky zo dňa 24.02.2021, nie je možné predmetný výrobok identifikovať. Odvolací správny orgán zároveň podotýka, že zo strany účastníka konania bola správne orgánu prvého stupňa síce predložená Správa o analýze vzorky zo dňa 24.02.2021, avšak z predmetnej Správy o analýze vzorky zo dňa 24.02.2021 nie je možné objektívne uviesť, že skúšaný bol výrobok s typom/číslom modelu: VF-118 a EAN kódom: 5425011483782, nakoľko uvedené identifikačné znaky v Správe o analýze vzorky zo dňa 24.02.2021 uvedené neboli. Odvolací orgán taktiež dodáva, že uvedeným dokladom nebolo preukázané, že skúšaný bol výrobok identický s výrobkom notifikovaným v systéme RAPEX (SAFETY GATE), zverejneným dňa 23.04.2021 vo webovom hlásení Report-2021-16 pod číslom notifikácie A12/00551/21. Zo Správy o analýze vzorky zo dňa 24.02.2021 teda nevyplynuli údaje, ktoré by skúšaný výrobok jednoznačne identifikovali.

Dňa 22.09.2021 doručil účastník konania prvostupňovému správne orgánu doplnenie odvolania, v ktorom uviedol, že sa mu podarilo priamo od výrobcu získať dokument, ktorý hodnoverne preukazuje, že skúšky urobené prostredníctvom oficiálneho subjektu – inštitút SGS Netherlands, boli vyhodnotené ako „PASSED“, čo znamená, že namerané hodnoty kovov v príviesku VF118 neprekročili zákonom stanovené limity. Účastník konania taktiež uvádza, že dokument obsahuje všetky náležitosti k potrebnej identifikácii produktu, jeho typ, aj EAN kód. K uvedenému odvolací orgán uvádza, že je zrejme, že skúšobné laboratóriá, ako je aj laboratórium SGS Nederland B.V., Malledijk 18, P.O. Box 200, 3200 AE Spijkenisse, The Netherlands, vypracovávajú protokoly na zákazku. Účastníkom konania predložená Správa o analýze vzorky – „ANALYTICAL REPORT SP21-004251 v02“ zo dňa 21.09.2021 (ďalej len „Správa o analýze vzorky zo dňa 21.09.2021“), vyhotovená spoločnosťou SGS Nederland B.V., Malledijk 18, P.O. Box 200, 3200 AE Spijkenisse, The Netherlands, predstavuje revíziu č. 2 tej istej Správy o analýze vzorky vyhotovenej dňa 24.02.2021. V predmetnej Správe o analýze vzorky zo dňa 21.09.2021 je už v riadku, v ktorom mal byť uvedený údaj o čísle artikla uvedené: VF118 (Article no) a je tam doplnený riadok s údajom o čiarovom kóde nasledovne: Barcode: EAN 5425011483782, pričom je v tejto Správe o analýze vzorky uvedená aj fotografia výrobku. Údaj o dátume prijatia vzorky je v Správe o analýze vzorky zo dňa 21.09.2021 rovnaký: 02.02.2021 a rovnako tak je rovnaké aj testovacie obdobie: 06.02.2021 - 24.02.2021 ako v prípade Správy o analýze vzorky zo dňa 24.02.2021. Podľa odvolacieho správneho orgánu nie je možné, aby v čase, keď skúšobné laboratórium (SGS Nederland B.V., Malledijk 18, P.O. Box

200, 3200 AE Spijkenisse, The Netherlands) robilo skúšky na výrobku a vydalo Správu o analýze vzorky zo dňa 24.02.2021, nebol zrejmy jeden z najpodstatnejších identifikačných znakov výrobku, a to jeho typ, resp. číslo modelu, v predmetnom prípade Typ/číslo modelu: VF-118. Odvolací orgán zastáva názor, že v prípade Správy o analýze vzorky zo dňa 21.09.2021 ide o tú istú Správu o analýze vzorky, ktorá bola vyhotovená dňa 24.02.2021, nevykonávali sa nové skúšky. Predmetná Správa o analýze vzorky zo dňa 21.09.2021 bola len doplnená, a to tak typom/číslom modelu, EAN kódom, ako aj fotografiou výrobku, pričom podľa odvolacieho orgánu ide o doplnenie tejto Správy o analýze vzorky na zákazku zo strany objednávateľa (klienta). Navyše uvedená Správa o analýze vzorky je vydaná dňa 21.09.2021, čiže ide o Správu o analýze vzorky vyhotovenú až po vydaní rozhodnutia správneho orgánu prvého stupňa a po podaní odvolania zo strany účastníka konania. Z uvedeného je zrejmé, že ide o účelové doplnenie Správy o analýze vzorky zo strany objednávateľa (klienta). Odvolací správny orgán má za to, že účastníkom konania doloženou Správou o analýze vzorky zo dňa 21.09.2021 nebolo jednoznačne a hodnoverne preukázané, že predmetný výrobok je bezpečným výrobkom.

K vyššie uvedeným skutočnostiam, ako aj k tvrdeniu účastníka konania, že jeho posledný nákup u firmy mlr.cz sa uskutočnil dňa 04.11.2020, z čoho jasne nevyplýva, že nakúpené prívesky boli z tej istej šarže ako testovacia vzorka, a že v danom čase účastníkom konania nakúpené prívesky boli nebezpečné, odvolací správny orgán dodáva, že rozdielne výsledky skúšok z akreditovaných laboratórií len potvrdzujú, že výrobca nezabezpečil kontinuitu výroby. Odvolací orgán poukazuje na skutočnosť, že zo Správy o analýze vzorky zo dňa 21.09.2021 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. Odvolaciemu orgánu je z aplikačnej praxe známe, že tieto výrobky nie sú vyrábané ručne, ale bezpochyby ide o sériovú výrobu, a preto možno aj na tento prípad aplikovať konštatovanie o nebezpečných výrobkoch. Tento názor podporuje aj NARIADENIE 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“), kde je v Článku 19 ods. 1. prvá veta uvedené: „Orgány dohľadu nad trhom vykonávajú primerané kontroly vlastností výrobkov v príslušnom rozsahu prostredníctvom kontroly dokumentácie a podľa potreby fyzikálnych a laboratórnych skúšok na základe vhodných vzoriek.“ Takouto vhodnou vzorkou bol v danom prípade továrensky vyrobený výrobok – Náhrdelník Babylonia Bola, Typ/číslo modelu: VF-118, EAN kód: 5425011483782, ktorý bol vyhlásený za nebezpečný výrobok, a to vzhľadom na chemické riziko z dôvodu, že výrobok obsahuje nadmerné množstvo olova a uvoľňuje nadmerné množstvo niklu. Olovo je škodlivé pre ľudské zdravie, hromadí sa v tele, môže spôsobiť vývojovú neurotoxicitu a môže tiež ovplyvniť dojčenie alebo nenarodené deti. Nikel je silný senzibilizátor a môže spôsobiť alergické reakcie, ak je prítomný vo výrobkoch, ktoré prichádzajú do priameho a dlhodobého kontaktu s pokožkou. Táto tzv. továrenská (pásová) výroba preto spôsobuje, že nie konkrétny kus, ale celá šarža/typ daného druhu tovaru je nebezpečná. Pokiaľ teda výrobca priamo neoznačí šaržu/typ výrobku alebo po výkone kontroly, na základe ktorej sa zistí nebezpečnosť výrobku, nezmení určitý údaj na výrobku tak, aby bol tento novovyprodukovaný výrobok odlišiteľný od pôvodného skúšaného výrobku, potom je treba predpokladať, že všetky výrobky tej istej šarže/typu, resp. toho istého druhu, sú pre spotrebiteľa nebezpečné. Samozrejme, že orgán dozoru pritom vychádza z testovania len toľkých vzoriek, koľko určuje predmetná technická norma alebo iný relevantný predpis; nevykonáva sa skúška každého jedného výrobku osobitne. Inými slovami povedané, platí tu právna domnienka, že pokiaľ je jeden výrobok z celej šarže alebo série nebezpečný, potom je nebezpečná celá šarža alebo séria. Zároveň je v záujme ochrany vnútorného trhu potrebné vychádzať z toho, že pokiaľ nie je výrobcom určené číslo šarže, série alebo iný údaj, ktorý identifikuje určitú skupinu výrobkov toho istého druhu, potom sa má za to, že sú nebezpečné všetky výrobky toho istého druhu, ktoré sú rovnako označené. Tieto závery síce nie

sú expressis verbis uvedené v žiadnom vnútroštátnom právnom predpise, avšak vychádzajú zo systematického a teleologického výkladu predmetného nariadenia, zákona o štátnej kontrole vnútorného trhu, ako aj z princípov, na ktorých je založený systém RAPEX, pričom sledujú efektívnu a funkčnú ochranu vnútorného trhu pred dovozom a distribúciou nebezpečných výrobkov.

Odvolací orgán v danej súvislosti podporne poukazuje na rozsudok Krajského súdu v Trnave sp. zn. 20S/16/2017 zo dňa 14.03.2018, v ktorom bolo konštatované, že „... výsledky vykonanej kontrolnej skúšky o chemických vlastnostiach hračky sa nevzťahujú len na konkrétny predmet skúšky, ale na všetky hračky uvedeného vyrábaného typu hračky, pokiaľ neboli zmenené výrobné procesy predmetného typu hračky. Uvedený výklad je kompatibilný i so spôsobom zabezpečenia fungovania systému RAPEX (Rapid Alert System for Non-Food Products), rýchleho informačného systému Spoločenstva (Community Rapid Information System), ktorý zabezpečuje výmenu informácií o nebezpečných výrobkoch nepotravinového charakteru medzi Európskou komisiou, členskými štátmi Európskej únie a štátmi Európskeho hospodárskeho priestoru - Islandom, Lichtenštajnskom a Nórsym kráľovstvom, na základe Smernice Európskeho parlamentu a Rady 2001/95/ES o všeobecnej bezpečnosti výrobkov (GPSD). Taktiež tento systém rýchlej výmeny predmetných informácií o nebezpečnosti určitého typu výrobku medzi uvádzanými subjektami je realizovaný na základe informácií vkladanych členskými štátmi získaných prostredníctvom notifikácií na základe vykonaných skúšok zo vzoriek odobratých výrobkov.“

K námietkam účastníka konania, že na stránkach webu RAPEX je pri notifikácii č. A12/00551/21 odkaz, že opatrenia na zamedzenie distribúcie sa udiali v jednej jedinej krajine, a to na Slovensku, že tento produkt sa predáva po celej Európe, a keďže sa opatrenia v ostatných krajinách Európskej únie neudiali, príslušné lokálne úrady museli pravdepodobne akceptovať poskytnutý report z rúk výrobcu ako dôkaz a daný výrobok pravdepodobne uznali za bezpečný, odvolací orgán uvádza, že pri predmetnom nebezpečnom výrobku - Náhrdelník Babylonia Bola, Typ/číslo modelu: VF-118, EAN kód: 5425011483782, nachádzajúcom sa v informačnom systéme SAFETY GATE pre nepotravinové výrobky v kategórii šperky, zverejnenom dňa 23.04.2021 vo webovom hlásení Report-2021-16 pod číslom notifikácie A12/00551/21 je uvedené, že predmetné výrobky sa našli a opatrenia sa prijali okrem Slovenskej republiky aj v Holandsku. S námietkami ohľadom neakceptovania Správy o analýze vzorky zo dňa 24.02.2021 a Správy o analýze vzorky zo dňa 21.09.2021, sa správny orgán vysporiadal už vyššie v tomto rozhodnutí. Odvolací správny orgán taktiež podotýka, že sa môže zaoberať jedine výrobkom, ktorý stotožnil s výrobkom notifikovaným v systéme RAPEX v rámci vykonanej kontroly a posúdenie tohto konania nemôže byť závislé od posúdenia iného výrobku v inom členskom štáte Európskej únie. Účastník konania žiadnym spôsobom nepreukázal ním tvrdené skutočnosti, že kontrolovaný výrobok nie je totožný s výrobkom notifikovaným v systéme RAPEX a nepreukázal, že vo výrobe boli nedostatky odstránené. Vzhľadom na uvedené účastník konania žiadnym relevantným ani objektívnym spôsobom nepreukázal ním tvrdené skutočnosti, preto odvolací správny orgán považuje skutkový stav za spoľahlivo zistený a správne právne posúdený. Odvolací správny orgán zároveň zdôrazňuje, že aj v súčasnosti sa na webovom sídle EÚ nachádza notifikácia č. A12/00551/21 v nezmenenom znení bez prehodnotenia rizikovosti výrobku zo strany národnej authority. Vzhľadom na uvedené považuje odvolací orgán úvahy účastníka konania prezentované v tejto časti odvolania za bezpredmetné.

Odvolací správny orgán poznamenáva, že je všeobecne známou skutočnosťou to, že SOI ako orgán dozoru dlhodobo a pravidelne uverejňuje na svojom webovom sídle oznámenia o nebezpečnosti výrobkov a taktiež zverejňuje na svojej internetovej stránke informácie o nebezpečných výrobkoch 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 predmetného výrobku 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 nezavaruje zodpovednosti za porušenie ustanovenia § 6 ods. 1 zákona o ochrane spotrebiteľa. 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. Odvolací správny orgán má teda za to, že pokiaľ by účastník konania vynaložil adekvátnu mieru odbornej starostlivosti, k porušeniu povinnosti z jeho strany by nedošlo. Odvolací správny orgán zastáva názor, že pre splnenie povinnosti ponúkať a predávať len bezpečné výrobky, je potrebná aj aktívna činnosť podnikateľského subjektu a nielen pasívne očakávanie poskytnutia informácií. Odvolací správny orgán poukazuje na skutočnosť, že účastník konania mal v ponuke pre spotrebiteľa a zároveň aj odpredal výrobok - „BOLA DOUBLE HEART – mexická bola“, Babylonía Bola, Typ/číslo modelu: VF-118, EAN kód: 5425011483782, ktorý predstavuje chemické riziko z dôvodu, že obsahuje nadmerné množstvo olova a uvoľňuje nadmerné množstvo niklu, čo je závažný nedostatok, pri ktorom hrozilo vážne nebezpečenstvo ohrozenia zdravia spotrebiteľa. Olovo je škodlivé pre ľudské zdravie, hromadí sa v tele, môže spôsobiť vývojovú neurotoxicitu a môže tiež ovplyvniť dojčené alebo nenarodené deti. Nikel je silný senzibilizátor a môže spôsobiť alergické reakcie, ak je prítomný vo výrobkoch, ktoré prichádzajú do priameho a dlhodobého kontaktu s pokožkou. Vzhľadom na vyššie uvedené nie je možné považovať konštatovania účastníka konania uvedené v odvolaní za liberačné dôvody.

Odvolací orgán uvádza, že SOI ako orgán dozoru účastníka konania sankcionuje za porušenie povinnosti vyplývajúcej zo zákona o ochrane spotrebiteľa. 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 podmienujúcu 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 ochrane spotrebiteľa. Odvolací orgán zároveň uvádza, že v prípade vzťahu „predávajúci – spotrebiteľ“, vystupuje spotrebiteľ ako laik, ktorému je potrebné venovať špeciálnu starostlivosť a predávajúci vystupuje ako odborník, ktorý pri svojej činnosti ovláda a dodržiava všetky podmienky predaja. Odvolací orgán už len dopĺňa, že konať s odbornou starostlivosťou, t. j. na úrovni osobitnej schopnosti a starostlivosti, ktorú možno rozumne od predávajúceho očakávať pri konaní vo vzťahu k spotrebiteľovi znamená, že účastník konania sleduje, či dodávané výrobky nepredstavujú riziko pre potenciálnych kupujúcich, resp. budúcich používateľov. Na základe vyššie uvedeného má odvolací orgán za to, že účastník konania nekonal vo vzťahu k spotrebiteľom s odbornou starostlivosťou.

Odvolací orgán má za to, že v danom konaní správny orgán spoľahlivo zistil skutkový stav, výrok rozhodnutia dostatočne odôvodnil a pri vydávaní rozhodnutia postupoval v súlade s § 46 Správneho poriadku, v zmysle ktorého rozhodnutie musí byť v súlade so zákonmi a ostatnými právnymi predpismi, musí ho vydať orgán na to príslušný, musí vychádzať zo spoľahlivo zisteného skutkového stavu a musí obsahovať predpísané náležitosti; v súlade s § 47 ods. 2 cit. zákona, nakoľko výrok obsahuje náležitosti predpokladané zákonom vrátane opisu skutku a určenia miesta a času zistenia nedostatku, ktoré zabezpečujú nezameniteľnosť skutku s iným skutkom, ako aj v súlade s § 47 ods. 3 cit. zákona, keď v odôvodnení napadnutého rozhodnutia

správny orgán uviedol, ktoré skutočnosti boli podkladom na rozhodnutie, akými úvahami bol vedený pri hodnotení dôkazov a ako použil správnu úvahu pri hodnotení právnych predpisov, na základe ktorých rozhodoval. Odvolací orgán taktiež zdôrazňuje, že rozhodujúcim pre konštatovanie porušenia povinnosti stanovenej zákonom je zistený skutkový stav, z ktorého aj podľa odvolacieho orgánu jednoznačne vyplýva, že účastník konania porušil povinnosť vyplývajúcu z ustanovenia § 6 ods. 1 zákona o ochrane spotrebiteľa. Odvolací orgán uvádza, že právne posúdenie zisteného skutkového stavu patrí správne mu orgánu, ktorý je oprávnený urobiť si o veci úsudok na základe aplikácie správneho uváženia (§ 47 ods. 3 Správneho poriadku) a v súlade s aplikáciou zásady oficiality je oprávnený rozhodovať o tom, či správne konanie v danej veci začne (o dispozícii s konaním). Je pritom viazaný zisteniami vyplývajúcimi z obsahu administratívneho spisu. Z jeho obsahu jednoznačne vyplýva, že účastník konania porušil ustanovenie § 6 ods. 1 zákona o ochrane spotrebiteľa. A teda správny orgán konal plne v súlade so zákonom, keď prihliadnuc na ustanovenie § 24 ods. 1 zákona o ochrane spotrebiteľa, rozhodol o uložení pokuty za zistené porušenie zákona. V postupe správneho orgánu nevzhladol odvolací orgán žiadnu nezákonnosť. Odvolací orgán má tiež za to, že nie je dôvod na zrušenie napadnutého rozhodnutia, nakoľko správny orgán postupoval v súlade so zákonmi. Prvostupňový správny orgán nekonal ani v rozpore so zásadou súčinnosti v správnom konaní, splnil si všetky svoje zákonné povinnosti a účastníkovi konania neuprel možnosť vyjadriť sa k podkladom rozhodnutia.

Odvolací orgán zároveň uvádza, že každý prípad sa posudzuje individuálne, v súlade s princípom proporcionality, pričom prihliada na všetky okolnosti v súlade s atribútmi stanovenými v ustanovení § 24 ods. 5 zákona o ochrane spotrebiteľa. Prvostupňový správny orgán v súlade s príslušným ustanovením pri určovaní výšky pokuty správne zohľadnil skutočnosť, že predmetný nebezpečný výrobok - „BOLA DOUBLE HEART – mexická bola“, Babylonia Bola, Typ/číslo modelu: VF-118, EAN kód: 5425011483782, bol zistený inšpektormi Inšpektorátu SOI so sídlom v Košiciach pre Košický kraj dňa 24.05.2021 v ponuke internetového obchodu www.babybelly.sk, (ktorého prevádzkovateľom je účastník konania) napriek tomu, že uvedený výrobok bol už dňa 23.04.2021 zverejnený v Systéme na rýchlu výmenu informácií o nebezpečných nepotravinových výrobkoch (RAPEX) pod číslom upozornenia A12/00551/21. Súčasne bolo orgánom dozoru preukázané, že od zverejnenia predmetného výrobku v Systéme na rýchlu výmenu informácií o nebezpečných nepotravinových výrobkoch (RAPEX) pod číslom upozornenia A12/00551/21 dňa 23.04.2021 bol účastníkom konania predaný 1 ks predmetného nebezpečného výrobku, pričom na uvedené správny orgán prihliadol aj pri určovaní výšky sankcie. Zároveň správny orgán prihliadol na rozsah protiprávneho konania, nakoľko v zmysle účastníkom konania predloženej faktúry č. 20FVZ0100 zo dňa 19.06.2020; dodaných 5 ks výrobku a faktúry č. 20FVZ0162 zo dňa 04.11.2020; dodaných 6 ks výrobku, bolo účastníkovi konania dodané len malé množstvo tohto výrobku (celkom 11 ks), z toho, ako už bolo vyššie uvedené, bol po zverejnení v informačnom systéme RAPEX odpredaný 1 ks tohto výrobku. Na základe uvedených skutočností je účastník konania v danom prípade napokon sankcionovaný za tento predaj vyššie uvedeného nebezpečného výrobku a ponuku predmetného výrobku, pričom uvedeného protiprávneho konania sa účastník konania dopustil ako predávajúci.

Pre správny orgán je relevantné, že došlo k porušeniu povinnosti vyplývajúcej zo zákona o ochrane spotrebiteľa. Správny orgán je v zmysle ustanovenia § 24 zákona o ochrane spotrebiteľa povinný uložiť pokutu až do výšky 66 400 eur, ak odsek 6 neustanovuje inak. Samotný zákon pritom neumožňuje ako sankciu použiť napr. pokarhanie, upozornenie a pod. V zmysle čl. 2 ods. 2 Ústavy Slovenskej republiky sú štátne orgány oprávnené konať iba na základe ústavy, v jej medziach a v rozsahu a spôsobom, ktorý ustanoví zákon – v uvedenom prípade zákon o ochrane spotrebiteľa, z čoho vyplýva, že prvostupňový správny orgán bol povinný k uloženiu pokuty pristúpiť. Odvolací orgán dodáva, že cieľom kontrolnej činnosti SOI je zisťovanie a zabezpečenie súladu plnenia povinností stanovených zákonom so skutočným stavom. Odvolací orgán trvá na kontrolných zisteniach uvedených v inšpekčnom zázname zo

dňa 09.06.2021.

Účastník konania v odvolaní namieta, že výška pokuty je preňho aktuálne likvidačná, že jeho priemerný mesačný príjem z podnikania sa pohybuje okolo 150,- € po odrátaní všetkých nákladov a odvodov, že z uvedeného dôvodu predstavuje preňho uvedená výška pokuty viac sankčný charakter ako preventívny, pričom žiada o prehodnotenie výšky pokuty kvôli ziskovosti produktu, nakoľko predajná cena výrobku bola 19,95 € a jeho ziskovosť sa pohybuje cca 7,- €/ks, že od obdobia nahlásenia predmetného výrobku do RAPEX-u predal len 1 ks – kontrolný nákup SOI, resp. za obdobie, ktoré sa týkalo späťvzatia produktu, predal 6 ks, čo sa rovná zisku cca 42,- €, a že je to neúmerne málo voči sankcii vo výške 1 500,- €. Vo vzťahu k výške uloženej pokuty odvolací orgán uvádza, že po dôkladnom preskúmaní rozhodnutia a konania, ktoré mu predchádzalo, nenašiel dôvod na zníženie výšky postihu, resp. na zrušenie uloženej sankcie. Odvolací orgán zastáva názor, že pokuta bola uložená v rámci stanovených kritérií, v zákonom stanovenej sadzbe do 66 400 eur. V zmysle § 24 ods. 5 zákona o ochrane spotrebiteľa, zohľadňuje charakter a povahu zisteného nedostatku. Odvolací správny orgán má za to, že správny orgán prvého stupňa uloženú pokutu dostatočne odôvodnil v súlade s kritériami ustanovenými v § 24 ods. 5 zákona o ochrane spotrebiteľa. 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 (predávajúcim), ktorých má odstrašiť od porušovania obdobnej povinnosti, ako v prípade účastníka konania. Vzhľadom na uvedené skutočnosti s prihliadnutím na kritériá pre určenie výšky postihu, hlavne na charakter a závažnosť protiprávneho konania, odvolací orgán považuje výšku uloženej pokuty za primeranú zistenému nedostatku. Bližšie zdôvodnenie výšky uloženej pokuty poskytol odvolací orgán v ďalšej časti tohto rozhodnutia.

Odvolací orgán súčasne uvádza, že v prípade záujmu o dohodu splácania uloženej pokuty formou splátkového kalendára, je potrebné obrátiť sa na Odbor vymáhania pohľadávok na Ústrednom inšpektoráte SOI v Bratislave.

Pre postih za zistený skutkový stav je rozhodujúca skutočnosť, že bol porušený zákon o ochrane spotrebiteľa 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 § 24 ods. 1 zákona o ochrane spotrebiteľa, uloží výrobcovi, predávajúcemu, dovozcovi, dodávateľovi alebo osobe podľa § 9a alebo § 26 za porušenie povinností ustanovených v tomto zákone pokutu až do výšky 66 400 eur, za opakované porušenie počas 12 mesiacov uloží pokutu do 166 000 eur, ak odsek 6 neustanovuje inak. Podľa § 24 ods. 5 citovaného zákona: „Pri určení výšky pokuty sa prihliada najmä na charakter protiprávneho konania, závažnosť porušenia povinnosti, spôsob a následky porušenia povinnosti.“ Podľa § 24 ods. 6 zákona o ochrane spotrebiteľa: „Ak ide o menej závažné porušenie povinnosti podľa odseku 1, na základe postupu podľa odseku 5, orgán dozoru môže pred rozhodnutím o uložení pokuty povinného vyzvať, aby upustil od protiprávneho konania a v určenej lehote vykonal opatrenia na nápravu následkov protiprávneho konania.“

Vo výzve orgán dozoru oznámi následky protiprávneho konania, určí povinnému primeranú lehotu na výkon opatrení na ich nápravu a poučí ho o následkoch v prípade ich nevykonania. Ak povinný upustí od protiprávneho konania a vykoná opatrenia podľa predchádzajúcej vety, orgán dozoru nevydá rozhodnutie o uložení pokuty. Ak povinný neupustí od protiprávneho konania a nevykoná opatrenia na nápravu následkov protiprávneho konania oznámených vo výzve v určenej lehote, orgán dozoru rozhodne o uložení pokuty podľa odseku 1.“

Odvolačný 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 § 6 ods. 1 zákona o ochrane spotrebiteľa bolo spoľahlivo preukázané. Odvolačný orgán zastáva názor, že v predmetnom prípade, vzhľadom na charakter zisteného nedostatku, nejde o menej závažné porušenie povinnosti v zmysle ustanovenia § 24 ods. 6 zákona o ochrane spotrebiteľa, tzn. z uvedeného dôvodu bol správny orgán povinný pristúpiť k uloženiu postihu. V zmysle notifikácie č. A12/00551/21 predstavuje pri používaní predmetný výrobok - „BOLA DOUBLE HEART – mexická bola“, Babylonia Bola, Typ/číslo modelu: VF-118, EAN kód: 5425011483782 pre spotrebiteľa chemické riziko a je nebezpečným výrobkom, (t. j. nespĺňa požiadavky bezpečného výrobku podľa § 2 písm. g) zákona ochrane spotrebiteľa). V súlade s uvedeným nie je možné porušenie § 6 ods. 1 zákona o ochrane spotrebiteľa považovať za menej závažné porušenie povinnosti, nakoľko predmetný výrobok predstavuje pre spotrebiteľov závažné riziko ohrozenia zdravia. Z uvedeného dôvodu preto s prihliadnutím na charakter zisteného nedostatku nebol aplikovaný postup v zmysle ustanovenia § 24 ods. 6 zákona o ochrane spotrebiteľa. Odvolačný orgán už len dodáva, že využitie uvedeného inštitútu má fakultatívny charakter.

Pri určení výšky pokuty správny orgán prihliadol na charakter protiprávneho konania, závažnosť porušenia povinnosti, spôsob a následky porušenia povinnosti spočívajúce v porušení povinnosti účastníka konania ako predávajúceho tým, že ponúkal a predával výrobok - „BOLA DOUBLE HEART – mexická bola“, Babylonia Bola, Typ/číslo modelu: VF-118, EAN kód: 5425011483782, a to napriek skutočnosti, že predmetný výrobok bol zverejnený v systéme RAPEX pod číslom upozornenia A12/00551/21 dňa 23.04.2021.

Pri určení výšky pokuty odvolačný správny orgán prihliadol za použitia správnej úvahy ohľadom určenia výšky pokuty najmä na závažnosť protiprávneho konania a s tým spojené možné následky, nakoľko ponuka a predaj nebezpečných výrobkov je zvlášť závažné zistenie, keďže takéto výrobky, ako už bolo uvedené vyššie v tomto rozhodnutí, predstavujú pre spotrebiteľov pri ich používaní zvýšené nebezpečenstvo.

Nedodržaním povinnosti účastníka konania ponúkať a predávať len bezpečný výrobok dochádza k ohrozeniu zákonom chránenému záujmu, akým je zdravie spotrebiteľa, keďže v danom prípade výrobok - „BOLA DOUBLE HEART – mexická bola“, Babylonia Bola, Typ/číslo modelu: VF-118, EAN kód: 5425011483782 preukázateľne nespĺňal požiadavky na bezpečnosť a predstavoval pre spotrebiteľa závažné riziko ohrozenia zdravia. Predmetný výrobok predstavuje pre spotrebiteľa vážne riziko, nakoľko obsahuje nadmerné množstvo olova a uvoľňuje nadmerné množstvo niklu. Olovo je škodlivé pre ľudské zdravie, hromadí sa v tele, môže spôsobiť vývojovú neurotoxicitu a môže tiež ovplyvniť dojčené alebo nenarodené deti. Nikel je silný senzibilizátor a môže spôsobiť alergické reakcie, ak je prítomný vo výrobkoch, ktoré prichádzajú do priameho a dlhodobého kontaktu s pokožkou. Výrobok nie je v súlade s Nariadením REACH. Pri používaní predstavuje predmetný výrobok pre spotrebiteľa chemické riziko a je nebezpečným výrobkom.

Z hľadiska spôsobu protiprávneho konania vzal správny orgán do úvahy skutočnosť, že kontrolovaný subjekt nedodrжал vyššie uvedenú povinnosť, nakoľko predmetný výrobok - „BOLA DOUBLE HEART – mexická bola“, Babylonia Bola, Typ/číslo modelu: VF-118, EAN kód: 5425011483782 bol v priamej ponuke pre spotrebiteľa, pričom od zverejnenia predmetného výrobku v Systéme na rýchlu výmenu informácií o nebezpečných nepotravinových výrobkoch

(RAPEX) pod číslom upozornenia A12/00551/21 dňa 23.04.2021 bol účastníkom konania predaný 1 ks predmetného nebezpečného výrobku, napriek tomu, že účastník konania ako predávajúci je povinný ponúkať a predávať len bezpečné výrobky.

Zákonodarca stanovením plnenia povinnosti predávajúceho ponúkať a predávať len bezpečné výrobky, garantoval spotrebiteľovi právo na ochranu života a zdravia bez výnimky, pričom porušenie tejto povinnosti vzhľadom na význam vyššie uvedeného práva pre spotrebiteľa, považuje správny orgán za závažné porušenie zákona. Nebezpečné výrobky predstavujú pre spotrebiteľa zvýšené riziko, a preto zistenie, že bol ponúkaný a predávaný nebezpečný výrobok, je potrebné zohľadniť pri stanovení výšky postihu.

Správny orgán pri určovaní výšky pokuty prihliadol aj na to, že účel sledovaný zákonom vyjadrený v ustanovení § 3 ods. 1 zákona o ochrane spotrebiteľa, podľa ktorého každý spotrebiteľ má okrem iného právo na ochranu svojho zdravia a bezpečnosti, vzhľadom na zistený nedostatok, v zákonom požadovanej miere a úrovni dosiahnutý nebol.

Pri určení výšky pokuty boli zároveň zohľadnené aj následky protiprávneho konania účastníka konania spočívajúce jednak v porušení práva spotrebiteľa na ochranu jeho zdravia a bezpečnosti, a jednak v porušení tomu zodpovedajúcej povinnosti účastníka konania. Z hľadiska miery zavinenia správny orgán prihliadol aj na skutočnosť, že účastník konania ako predávajúci, je nositeľom objektívnej zodpovednosti za zistený nedostatok bez ohľadu na okolnosti, ktoré spôsobili jeho vznik.

Takisto správny orgán prihliadol aj na charakter protiprávneho konania, ktorý predstavuje súhrn tohto konania spočívajúci vo vyššie uvedených skutočnostiach, na ktoré bolo zo strany správneho orgánu pri určovaní výšky pokuty prihliadnuté.

Vzhľadom na možné následky zisteného protiprávneho konania, na počet a celkovú hodnotu výrobku, ktorý sa nachádzal v ponuke pre spotrebiteľa a bol predaný po zverejnení v systéme RAPEX pod číslom upozornenia A12/00551/21 dňa 23.04.2021, ako aj vzhľadom na čas, ktorý uplynul od zverejnenia predmetného výrobku v systéme RAPEX až po predaj tohto nebezpečného výrobku, odvolací orgán je toho názoru, že výška pokuty uloženej týmto rozhodnutím, 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 ochrane spotrebiteľa.

Podkladom pre vydanie rozhodnutia bol presne a spoľahlivo zistený skutkový stav veci, na základe čoho podľa § 59 ods. 2 Správneho poriadku bolo I. stupňové rozhodnutie zmenené tak, ako je to uvedené vo výrokovvej časti tohto rozhodnutia.

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.