

Slovenská obchodná inšpekcia  
Inšpektorát Slovenskej obchodnej inšpekcie v Banskej Bystrici  
pre Banskobystrický kraj Dolná 46, 974 01 Banská Bystrica

Číslo: V/0017/06/2020

V Banskej Bystrici dňa 31.03.2021



## ROZHODNUTIE

Inšpektorát Slovenskej obchodnej inšpekcie (ďalej aj „SOI“) v Banskej Bystrici pre Banskobystrický kraj, ako príslušný správny orgán podľa § 3 ods. 1, § 3 ods. 2 písm. d), § 4 ods. 1 a § 4 ods. 2 písm. h), zákona NR SR č. 128/2002 Z. z. o štátnej kontrole vnútorného trhu vo veciach ochrany spotrebiteľa a o zmene a doplnení niektorých zákonov a § 1 ods. 1 písm. e), zák. č. 78/2012 Z. z. o 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, v súlade s § 46 zákona č. 71/1967 Zb. o správnom konaní v znení neskorších predpisov

### *rozhodol takto:*

**účastníkovi konania: TESCO STORES SR, a.s., Cesta na Senec 2, Bratislava - mestská časť Ružinov 821 04,**

**IČO: 31 321 828,**

**na základe kontroly v prevádzke:** OD TESCO, Obchodná 9520/4, 960 01 Zvolen, **vykonanej dňa 12.02.2020** kedy bola v kontrolovanej prevádzke kontrolovaného subjektu v postavení distribútora v zmysle čl. 2 ods. 6 Nariadenia EP a Rady (ES) č. 765/2008, 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, t. j. osoby v dodávateľskom reťazci okrem výrobcu alebo dovozcu, ktorá sprístupňuje výrobok na trhu, za účelom posúdenia kvality, bezpečnosti a zhody odobratá vzorka 1 druhu výrobku – 3ks Klúčenka Shimmeez<sup>TM</sup>, PA Reg No. 18699 (CN), F/YK05/2019 á 3,24 €ks v celkovej hodnote 9,72 € (ďalej aj „skúšaný výrobok“) **a vykonanej dňa 21.07.2020**, kedy bol v kontrolovanej prevádzke inšpektormi SOI odovzdaný protokol o skúške č.: 20120018 zo dňa 10.06.2020 s výsledkami skúšok odobratej vzorky skúšaného výrobku,

**pre porušenie** zákazu uloženého distribútorovi sprístupniť hračku na trhu, ak vie alebo by mal vedieť, že hračka nespĺňa požiadavky podľa [§ 3](#) a [prílohy č. 2](#) (hračka a jej časti nesmú predstavovať mechanické riziko – riziko zadusenia), nakoľko z Protokolu o skúške č.: č.: 20120018 zo dňa 10.06.2020 vydaného Technickým skúšobným ústavom Piešťany, š. p., Skúšobnou technickej akustiky a spotrebného tovaru, Krajinská cesta 2929/9, 921 01 Piešťany s posúdením bezpečnostných požiadaviek skúšaného výrobku a s výsledkami posúdenia odobratej vzorky

skúšaného výrobku vyplynulo, že skúšaný výrobok podľa výsledkov skúšok nespĺňa požiadavky v zmysle technickej normy *STN EN 71-1+A1:2019 Bezpečnosť hračiek. Časť 1: Mechanické a fyzikálne vlastnosti* podľa čl. 5.1. b) a čl. 5.2. c), keď z predmetnej hračky sa pri skúške ťahom uvoľnili jednotlivé flitre (odtrhli sa z nite) v celkovom počte 50 ks a to silou 10 až 18N, pričom všetky oddelené flitre úplne zapadli do valca na malé časti, čím nebola splnená požiadavka čl. 5.1 b) technickej normy *STN EN 71-1+A1:2019 Bezpečnosť hračiek. Časť 1: Mechanické a fyzikálne vlastnosti*; zároveň skúšaný výrobok nevyhovel skúške pevnosti švov podľa čl. 5.2 technickej normy *STN EN 71-1+A1:2019 Bezpečnosť hračiek. Časť 1: Mechanické a fyzikálne vlastnosti*, keďže na ľavej bočnej strane tela sa šev roztrhol, takže bolo možné medzi švy vsunúť prednú časť tyčky s priemerom 12mm s úplne zaobleným koncom hlbšie ako 6mm (tyčka simuluje možnosť dieťaťa dostať sa k výplni hračky). Na základe uvedeného bol skúšaný výrobok vyhodnotený ako výrobok nebezpečný.

Kontrolovaný subjekt týmto konaním nedodrжал zákaz sprístupniť hračku na trhu ak vie, alebo by mal vedieť, že hračka nespĺňa požiadavky podľa § 3 a prílohy č. 2 cit. zákona (mechanické riziko – riziko zadusenia),

**teda za porušenie povinností ustanovených v § 7 ods. 1 písm. d) v nadväznosti na požiadavky ustanovené v § 3 a v ods. 1 písm. d) bodu 2. prílohy č. 2 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, na základe správnej úvahy**

### ***u k l a d á***

účastníkovi konania podľa § 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

### ***p o k u t u***

vo výške **2 000 €**

slovom **Dvetisíc Eur,**

ktorú je účastník konania povinný zaplatiť do 30 dní od právoplatnosti rozhodnutia na účet vedený v štátnej pokladnici

**č.: SK578180000007000065068 VS – 00170620**

### **O d ô v o d n e n i e**

Dňa 12.02.2020 s pokračovaním dňa 21.07.2021 vykonali inšpektori Inšpektorátu Slovenskej obchodnej inšpekcie v Banskej Bystrici pre Banskobystrický kraj ďalej aj „inšpektori SOI“) kontrolu v prevádzke OD TESCO, Obchodná 9520/4, 960 01 Zvolen. Pri výkone kontroly boli zistené nasledovné nedostatky, ktoré sú zdokumentované v inšpekčnom zázname zo dňa 21.07.2021.

Dňa 12.02.2020 bola vykonaná kontrola u kontrolovaného subjektu, ktorý je v postavení distribútora v zmysle čl. 2 ods. 6 Nariadenia EP a Rady (ES) č. 765/2008, 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, t. j. osoby v dodávateľskom reťazci okrem výrobcu alebo dovozcu, ktorá sprístupňuje

výrobok na trhu. Za účelom posúdenia kvality, bezpečnosti a zhody bola v kontrolovanej prevádzke bola odobratá vzorka 1 druhu výrobku – 3ks *Kľúčienka Shimmeez<sup>TM</sup>*, PA Reg No. 18699 (CN), F/YK05/2019 á 3,24 €ks v celkovej hodnote 9,72 € (ďalej aj „skúšaný výrobok“). K odobratiu vzorky 1 druhu skúšaného výrobku bolo vydané potvrdenie o odbere vzorky č. vz. 010/OMTKV/077/001/06/2020 zo dňa 12.02.2020.

Popis skúšaného výrobku:

Priamo na predmetnom výrobku bola prísitá návlečka, n ktorej sa nachádzalo logo *Shimmeez<sup>TM</sup>* a údaje v maďarskom jazyku: *PHIL 4:13, Szármási hely: DONGUAN, Kína, PA Reg No- 18699 (CN), KIZÁRÓLAG ANYAAGOK FELHASZNÁSAVAL KÉSZULT, POLIÉSZTER SZÁLAK, A termék megfelel az ASTM szabványoknak., Csak a termék felülete mosható., Levegon szaríható., F/YK 052019, logo Modell & Hobby TOYS, Anyaga: 100% poliészter, Magyarországon formalmazza: Modell &Hobby Kft., 1097 Budapest, Konyves Kálmán Krt. 12-14, označenie značkou zhody CE a označenie 3+.* K predmetnému výrobku bola pripevnená papierová etiketa, na ktorej boli mimo iného uvedené nasledovné údaje v maďarskom jazyku: *Shimmeez<sup>TM</sup>, 3+, [www.modellhobby.hu](http://www.modellhobby.hu), F/YK052019, SMZ01000, SMZFIGYELEM: FULLDÁSVESZÉLY, A játék apró golyócskákat és alkatrészeket tartalmaz, 3 éves kor alatti gyermeknek nem alkalmas., Származási hely: DONGGUAN, Kína, TM és © 2018, Beverly Hills Teddy Bear Company, Santa Clarita, CA 91321, logo Modell & Hobby TOYS, Magyarországon importálja és formalgazza: Modell &Hobby Kft., 1097 Budapest, Konyves Kálmán Krt. 12-14, označenie značkou zhody CE a 1 bezpečnostné upozornenie (0-3 roky), EAN: 6 03154 01000 2.*

Dňa 10.06.2020 bol Technickým skúšobným ústavom Piešťany, š.p., Krajinská cesta 2929/9, 921 01 Piešťany (SNAS reg. No. 009/S-047) vydaný Protokol o skúške č.: 20120018 s výsledkami skúšok odobratej vzorky skúšaného výrobku (ďalej aj „Protokol o skúške“). Správnemu orgánu bol Protokol o skúške doručený dňa 20.07.2020.

Dňa 21.07.2020 bol v kontrolovanej prevádzke inšpektormi SOI odovzdaný Protokol o skúške, na základe ktorého bol skúšaný výrobok vyhodnotený ako výrobok nebezpečný, nakoľko podľa výsledkov skúšok nespĺňa požiadavky v zmysle technickej normy STN EN 71-1+A1:2019 Bezpečnosť hračiek. Časť 1: Mechanické a fyzikálne vlastnosti podľa čl. 5.1. b) a čl. 5.2. c). Z predmetnej hračky sa pri skúške ťahom uvoľnili jednotlivé flitre (odtrhli sa z nite) v celkovom počte 50 ks a to silou 10 až 18N, pričom všetky oddelené flitre úplne zapadli do valca na malé časti, čím nebola splnená požiadavka čl. 5.1 b) technickej normy STN EN 71-1+A1:2019 Bezpečnosť hračiek. Časť 1: Mechanické a fyzikálne vlastnosti. Zároveň skúšaný výrobok nevyhovel skúške pevnosti švov podľa čl. 5.2 technickej normy STN EN 71-1+A1:2019 Bezpečnosť hračiek. Časť 1: Mechanické a fyzikálne vlastnosti, keďže na ľavej bočnej strane tela sa šev roztrhol, takže bolo možné medzi švy vsunúť prednú časť tyčky s priemerom 12mm s úplne zaobleným koncom hlbšie ako 6mm (tyčka simuluje možnosť dieťaťa dostať sa k výplni hračky).

Kontrolovaný subjekt týmto konaním nedodrжал zákaz sprístupniť hračku na trhu ak vie, alebo by mal vedieť, že hračka nespĺňa požiadavky podľa § 3 a prílohy č. 2 cit. zákona (riziko poškodenia zdravia dieťaťa – riziko udusenía).

Uvedeným protiprávnym skutkovým stavom došlo k porušeniu § 7 ods. 1 písm. d) v nadväznosti na požiadavky ustanovené v § 3 a ods. 1 písm. d) bod 2. prílohy č. 2

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.

Za zistený nedostatok, a tým aj za preukázané porušenie zákona citované vo výrokovej časti tohto rozhodnutia, zodpovedá spoločnosť uvedená vo výrokovej časti tohto rozhodnutia.

K priebehu a výsledku kontroly sa do inšpekčného záznamu dňa 12.02.2020 vyjadrila manažérka obchodu p. L.H., ktorá formou odtlačku pečiatky uviedla cit.: „Nevyjadrujem stanovisko za kontrolovaný subjekt, inšpekčný záznam preberám a zabezpečím jeho doručenie centrálnej kancelárii, ktorá vyjadrí stanovisko a podá prípadné námietky v zákonom stanovenej lehote alebo v lehote uvedenej v tomto inšpekčnom zázname“.

Dňa 30.06.2020 požiadal kontrolovaný subjekt formou e-mailu o predĺženie termínu na predloženie požadovaných dokladov. Prílohou tohto e-mailu bolo vyjadrenie kontrolovaného subjektu ku kontrole. Vo svojom vyjadrení zo dňa 30.07.2020 mimo iného uvádza, že na kontrolovaný výrobok bol ihneď dňa 21.07.2020 vydaný príkaz na stiahnutie výrobku z trhu zo všetkých prevádzok v SR, čo preukázal kópiou interného dokumentu. Zároveň bol informovaný nákupca v Maďarsku o zistenom nedostatku. Dňa 22.07.2020 bol vydaný doplňujúci pokyn pre prevádzky, aby uverejnili oznam pre zákazníkov o možnosti vrátenia výrobku. Pokyn vystavili po dobu 30 dní na prevádzkach. Zároveň bola informácia zverejnená aj na webovom sídle spoločnosti. Ďalej uviedol, že po uzavretí EPW a oznámení počtu stiahnutých kusov v SR (celkom 17ks) nákupca rozhodol o likvidácii výrobkov, pokyn na likvidáciu bol vydaný dňa 24.07.2020, čo preukázal dokladom. Dňa 22.7, 24.7 a 28.7 centrálnou kanceláriou TESCO SR a dňa 29.07.2020 maďarským nákupcom bol dodávateľ požiadaný o slovenskú verziu vyhlásenia o zhode. V rovnakých dňoch boli zo strany centrálnej kancelárie TESCO SR nákupcovia požiadaní o zaslanie distribučných údajov o výrobku – v oboch prípadoch ku dňu 30.07. bez odozvy. Dňa 22.07.2020 bola v TASR uverejnená správa o sťahovaní výrobku z trhu.

K priebehu a výsledku kontroly sa do inšpekčného záznamu dňa 21.07.2020 vyjadrila manažérka obchodu p. M.M., ktorá formou odtlačku pečiatky uviedla cit.: „Nevyjadrujem stanovisko za kontrolovaný subjekt, inšpekčný záznam preberám a zabezpečím jeho doručenie centrálnej kancelárii, ktorá vyjadrí stanovisko a podá prípadné námietky v zákonom stanovenej lehote alebo v lehote uvedenej v tomto inšpekčnom zázname“.

Dňa 09.09.2020 kontrolovaný subjekt formou e-mailu predložil časť požadovaných dokladov. V e-maile uviedol, že podľa informácie od nákupcu neboli v roku 2020 (od 01.01.2020) kľúčanky distribuované na Slovensko. Uviedol, že na základe pokynu na stiahnutie bolo stiahnutých a zlikvidovaných v SR 17ks. Od zákazníkov nebol vrátený ani jeden výrobok. Dodávateľ bol opätovne požiadaný o slovenskú verziu vyhlásenia o zhode, zároveň bol upozornený na následky nesplnenia požiadavky. Uviedol, že akonáhle bude doručená slovenská verzia vyhlásenia, doručí ho orgánu dohľadu.

Dňa 18.09.2020 kontrolovaný subjekt formou e-mailu predložil časť požadovaných dokladov – slovenskú verziu vyhlásenia o zhode.

Na základe zisteného a preukázateľného porušenia zákona č. 78/2012 Z. z. o bezpečnosti hračiek a objektívnej zodpovednosti distribútora bolo účastníkovi konania prostredníctvom webového portálu [www.slovensko.sk](http://www.slovensko.sk) do jeho

elektronickej schránky zaslané oznámenie o začatí správneho konania č. V/0017/06/2020 zo dňa 03.03.2021, ktoré bolo účastníkovi konania doručené dňa 03.03.2021.

V zmysle § 33 ods. 2 zákona č. 71/1967 Zb. o správnom konaní mal účastník konania možnosť v stanovenej lehote podať vyjadrenie k zisteným nedostatkom. Toto svoje právo nevyužil.

Keďže účastník správneho konania svoje procesné právo v zmysle § 33 ods. 2 zákona č. 71/1967 Zb. o správnom konaní ku dňu vydania rozhodnutia nevyužil, podkladom pre vydanie rozhodnutia bol kontrolou spoľahlivo zistený skutkový stav. Ako dôkaz slúžia inšpekčné záznamy z vykonanej kontroly a Protokol o skúške č. 20120018 zo dňa 10.06.2020 s výsledkami skúšok odobratej vzorky skúšaného výrobku.

V súvislosti s vyššie uvedeným protiprávnym konaním správny orgán uvádza, že povinnosťou výrobcu, splnomocneného zástupcu, dovozcu, distribútora a notifikovanej osoby je zabezpečiť splnenie všetkých povinností tak, ako to určuje zákon o bezpečnosti hračiek a osobitné predpisy, čo však vzhľadom k uvedenému nebolo splnené. Ustanovenia zákona č. 78/2012 Z. z. o bezpečnosti hračiek týkajúce sa bezpečnosti hračiek majú kogentný charakter a teda nie je možné sa od nich odchýliť. V danom prípade kontrolovaný subjekt ako distribútor zodpovedá za ich nedodržanie objektívne, to znamená bez ohľadu na zavinenie a teda zodpovedá za výsledok. Správny orgán pri hodnotení, či ide o porušenie zákona alebo nie, nemôže prihliadať na žiadne subjektívne dôvody, prečo stav zistený kontrolou je odlišný od stavu vyžadovaného zákonom. Rozhodujúce je porovnanie kontrolou zisteného stavu so stavom požadovaným zákonom.

Čo sa týka označenia CE, správny orgán zastáva názor, že v danom prípade sa účastník konania nemôže zbaviť zodpovednosti za nebezpečný výrobok poukazaním na predpoklad zhody vzhľadom k označeniu výrobku CE. Správny orgán pri tom dôvodí tým, že distribútor mohol vedieť, že skúšaný určený výrobok predstavuje riziko, nakoľko obdobný výrobok s rovnakým EAN kódom avšak v inej farbe bol notifikovaný pod č.A12/1415/19 v systéme RAPEX (publikovaný 19.09.2019 vo web reporte Safety Gate - Report-2019-039). Z protokolu o skúškach je známe, že zo skúšaného výrobku sa pri skúške ťahom uvoľnili jednotlivé flitre (odtrhli sa z nite) v celkovom počte 50 ks a to silou 10 až 18N. Ide o veľmi malú silu, ktorú je potrebné na oddelenie jednotlivých flitrov z výrobku vynaložiť a vie ju vyvinúť aj malé dieťa, preto ktorýkoľvek dospelý človek resp. priemerný spotrebiteľ, ktorý by to skúsil, mohol nadobudnúť podozrenie, že aj tento konkrétny výrobok môže predstavovať riziko. O to viac, že okrem farebného prevedenia ide o v podstate totožný výrobok, ako bol výrobok notifikovaný pod č.A12/1415/19 v systéme RAPEX. Zároveň skúšaný výrobok nevyhovel skúške pevnosti švov, keďže na ľavej bočnej strane tela sa šev roztrhol, takže bolo možné medzi švy vsunúť prednú časť tyčky s priemerom 12mm s úplne zaobleným koncom hlbšie ako 6mm (tyčka simuluje možnosť dieťaťa dostať sa k výplni hračky). Skúška švov sa taktiež vykonáva silou, ktorú vie vyvinúť aj dieťa (70N), preto ktokoľvek, kto by sa s predmetným výrobkom aj laicky zaoberal by mohol nadobudnúť podozrenie, že ide o výrobok, ktorý predstavuje pre deti riziko a môže byť nebezpečný.

Pokiaľ priemerný spotrebiteľ bol spôsobilý nadobudnúť aspoň podozrenie, distribútor ako profesionál vo svojej sfére pôsobenia mal vedieť, že výrobok predstavuje nebezpečenstvo vzhľadom k jednoduchosti oddelenia flitrov z hračky a povolenia šva. Správny orgán by odkaz na predpoklad zhody akceptoval pokiaľ

by sa jednalo napr. o chemické riziko resp. iné riziká, ktoré nie je možné na prvý pohľad rozoznať ani skúsenému odborníkovi. V danom prípade však išlo o zjavný a jednoducho rozpoznateľný nedostatok a preto účastník konania ako odborník vo svojej sfére mohol a aj mal vedieť, že výrobok predstavuje nebezpečenstvo, resp. mohol si situáciu overovať.

Po preskúmaní celej veci je správny orgán toho názoru, že skutkový stav bol náležite zistený a preukázaný, a preto bolo rozhodnuté tak, ako je uvedené vo výrokovej časti tohto rozhodnutia.

Inšpektori SOI vykonávajú kontroly za účelom zistenia, či predávajúci, dodávatelia, výrobcovia, resp. dovozcovia dodržiavajú povinnosti a zákazy, vyplývajúce im zo zákona o ochrane spotrebiteľa alebo právnych aktov Európskych spoločenstiev v oblasti ochrany spotrebiteľa. Kontrola bola vykonaná v súlade so zákonom 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. Rozhodujúcim pre konštatovanie, či bol zákon dodržaný alebo porušený, je stav zistený v čase kontroly.

Inšpektorát SOI v Banskej Bystrici pre Banskobystrický kraj ako vecne a miestne príslušný správny orgán použil zákonné prostriedky na zistenie skutkového stavu veci a dospel k záveru, že neboli splnené zákonom stanovené podmienky a došlo k porušeniu ustanovenia uvedeného vo výrokovej časti tohto rozhodnutia. Zodpovednosť účastníka konania bola spoľahlivo preukázaná.

Pri určení výšky pokuty bolo v zmysle § 23 ods. 5 zákona č. 78/2012 Z.z. o bezpečnosti hračiek prihliadnuté najmä na závažnosť, čas trvania a následky protiprávneho konania a na skutočnosť, či sa jednalo o opakované porušenie zákazu uloženého distribútorovi sprístupniť hračku na trhu, ak vie alebo by mal vedieť, že hračka nespĺňa požiadavky podľa § 3 a prílohy č. 2 (hračka a jej časti nesmú predstavovať mechanické riziko – riziko zadusenia).

V zmysle § 7 ods. 1 zákona o bezpečnosti hračiek distribútor nesmie sprístupniť hračku na trhu, ak:

- a) nie je na hračke umiestnené označenie CE, alebo je na hračke umiestnené nesprávne,
- b) s hračkou nie je dodaný návod na použitie, bezpečnostné pokyny a upozornenia v štátnom jazyku,
- c) výrobca nespĺnil povinnosti podľa § 4 ods. 1 písm. i) a dovozca nespĺnil povinnosti podľa § 6 ods. 2 písm. a),
- d) vie alebo by mal vedieť, že hračka nespĺňa požiadavky podľa § 3 a prílohy č. 2.

V zmysle § 3 ods. 1 zákona o bezpečnosti hračiek nesmie hračka vrátane obsiahnutých chemických látok a chemických zmesí ohroziť bezpečnosť a zdravie dieťaťa alebo dospelého, ak sa používa predpokladaným spôsobom v súlade s jej určením zohľadňujúcim správanie a zručnosť dieťaťa, a ak je to potrebné, zručnosť dozerajúceho dospelého, predovšetkým pri hračke určenej na hranie pre dieťa vo veku do 36 mesiacov alebo pre inú špecifikovanú vekovú skupinu.

V zmysle § 3 ods. 2 zákona o bezpečnosti hračiek musí hračka uvedená na trh spĺňať požiadavky podľa odseku 1 a prílohy č. 2 a podľa osobitného predpisu<sup>8)</sup> počas výrobcom predpokladaného obdobia jej používania.

V zmysle ods. 1 písm. d) bod 2 prílohy č. 2 k zákonu o bezpečnosti hračiek hračka a jej časti nesmú predstavovať riziko udusenía prerušením prívodu vzduchu v dôsledku upchania dýchacích ciest zvonka cez ústa a nos.

V zmysle ods. 1 písm. d) bod 3 prílohy č. 2 k zákonu o bezpečnosti hračiek hračka a jej časti musia mať také rozmery, aby nepredstavovali riziko udusenía prerušením prívodu vzduchu v dôsledku upchania vnútorných dýchacích ciest predmetmi vloženými do úst alebo do hltana alebo zachytenými nad vstupom do dolných dýchacích ciest.

V zmysle STN EN 71-1: 2016 sa textilné hračky s mäkkou výplňou jednoduchého zhotovenia považujú za hračky určené pre deti do 36 mesiacov.

V zmysle ods. 1 písm. d) bod 4 prílohy č. 2 k zákonu o bezpečnosti hračiek hračka určená na hranie pre deti vo veku do 36 mesiacov, jej súčiastky a akékoľvek odnímateľné časti musia mať také rozmery, aby nedošlo k ich prehlnutiu alebo vdýchnutiu; vzťahuje sa to aj na inú hračku, ktorá je určená na vkladanie do úst, ako aj na jej súčiastky a akékoľvek jej odnímateľné časti.

Nebezpečné výrobky predstavujú najmä na základe svojich vlastností a spôsobu používania významné riziko pre spotrebiteľa, a preto zistenie, že spotrebiteľovi bol ponúkaný nebezpečný výrobok, bolo potrebné zohľadniť pri stanovovaní výšky postihu, nakoľko charakter protiprávneho konania je zvlášť závažný. Keďže účelom zákona o bezpečnosti hračiek je ochrana zdravia a majetku spotrebiteľa, je nezanedbateľná skutočnosť, že pri používaní nebezpečného výrobku by mohlo dôjsť k ohrozeniu zdravia, života alebo v niektorých prípadoch aj majetku spotrebiteľa používajúceho takýto výrobok. Situácia je o to závažnejšia, že ide o hračky, ktoré sú určené pre deti, ktoré sami nevedia posúdiť mieru hroziaceho rizika a jeho prípadné následky.

Riziko zadusenía netreba zvlášť popisovať. Je všeobecne známe, že deti si kladú veci do úst, cmúľajú ich pri hre, olizujú ich pri hre, hryzú ich pri hre, pričom pokiaľ hračky obsahujú malé časti, v prípade ich oddelenia sa predstavujú smrteľné riziko. Pokiaľ je malá časť z hračky jednoducho oddeliteľná, rovnako jednoducho ju oddelí aj dieťa, pričom oddelená malá časť môže byť prehlnutá či vdýchnutá a môže nastať prerušenie prívodu vzduchu v dôsledku upchania vnútorných dýchacích ciest predmetmi vloženými do úst alebo do hltana alebo zachytenými nad vstupom do dolných dýchacích ciest. Upchatie vnútorných dýchacích ciest môže znamenať pre detského užívateľa smrteľné riziko, nakoľko malé časti hračky sú často takého tvaru a povrchu (aj v tomto prípade), že ani rodič dohliadajúci na hru nebude môcť zapadnutú malú časť z vnútorných dýchacích ciest dieťaťa vytiahnuť. Správny orgán preto považuje zistené porušenie zákona o bezpečnosti hračiek za závažné.

Správny orgán taktiež uvádza, že ponuka nebezpečných výrobkov je zvlášť závažné zistenie, nakoľko takéto výrobky predstavujú pre spotrebiteľov pri ich používaní zvýšené nebezpečenstvo. Dôvody pre vyhlásenie výrobkov za nebezpečné sú uvedené vyššie v odôvodnení tohto rozhodnutia. Zákon o bezpečnosti hračiek je koncipovaný na princípe objektívnej zodpovednosti za zistené nedostatky. Jedná sa o tzv. ohrozovací správny delikt. K naplneniu ich skutkovej podstaty stačí zistiť, že v dôsledku porušenia povinností zodpovednou osobou došlo k ohrozeniu práv spotrebiteľa chránených týmto zákonom.

Správny orgán pri ukladaní výšky pokuty zároveň zohľadnil, že nebezpečnými výrobkami ponechanými v ponuke pre spotrebiteľa boli hračky, teda výrobky

určené pre deti, kde je potrebné zvlášť dbať o to, aby výrobok spĺňal všetky predpísané požiadavky.

Čo sa týka následkov protiprávneho stavu, následkom je nedodržanie minimálneho štandardu pri uvádzaní hračiek na trh. Je potrebné zdôrazniť, že uvedený správny delikt nemožno bagatelizovať, nakoľko len prísny dodržiavanie 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 č. 78/2012 Z.z. a osobitných predpisov.

Rozhodujúcimi skutočnosťami posudzovanými podľa § 23 ods. 5 zákona o bezpečnosti hračiek, ktoré boli predovšetkým zohľadnené pri určovaní výšky postihu bolo porušenie práv spotrebiteľa súvisiace s nespĺnením zákonných povinností distribútora s ohľadom na druh tovaru a mieru spoločenskej nebezpečnosti zistených nedostatkov, skutočnosť, že distribútor sprístupnil na trh celkom nebezpečný výrobok napriek tomu, že mohol a mal vedieť, že je nebezpečný, a teda na skutočnosť, že účastník konania ako distribútor si nespĺnil povinnosť vyplývajúcu mu z kogentného ustanovenia § 7 ods. 1 písm. d) v nadväznosti na požiadavky ustanovené v § 3 a v ods. 1 písm. d) bodu 2. prílohy č. 2 cit. zákona, čím nebol dosiahnutý minimálny štandard na úseku hračiek ustanovený a vyžadovaný cit. zákonom.

Správny orgán sa podrobne a dôkladne zaoberal skutkovými zisteniami uvedenými v inšpekčnom zázname zo dňa 12.02.2020 a 21.07.2021, vyjadrením manažérky obchodu p. L.H. k priebehu a výsledku kontroly do inšpekčného záznamu dňa 12.02.2020, vyjadrením manažérky obchodu p. M.M. k priebehu a výsledku kontroly do inšpekčného záznamu dňa 21.07.2020, e-mailom kontrolovaného subjektu zo dňa 30.06.2020, e-mailom kontrolovaného subjektu zo dňa 09.09.2020, e-mailom kontrolovaného subjektu zo dňa 18.09.2020, vyjadrením kontrolovaného subjektu zo dňa 30.07.2020 skutočnosťami zachytenými v protokole o skúške č.: 20120018 zo dňa 10.06.2020 a uložil účastníkovi konania pokutu, ktorej výška vychádza z objektívnych zistení správneho orgánu a prihliada na všetky okolnosti prípadu, a zodpovedá v plnej miere rozsahu a významu zistených nedostatkov.

V zmysle § 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\)](#). V zmysle § 23 ods. 4 zákona o bezpečnosti hračiek sa horná hranica sadzby pokuty zvyšuje na dvojnásobok, ak výrobca, dovozca, splnomocnený zástupca alebo distribútor opakovane poruší tú istú povinnosť, za porušenie ktorej mu už bola uložená pokuta orgánom dohľadu v priebehu 12 mesiacov odo dňa právoplatnosti tohto rozhodnutia. Keďže nebolo konštatované opakované porušenie povinností v priebehu jedného roka, pokuta bola účastníkovi konania s prihliadnutím na kontrolné zistenia uložená v rámci štandardnej zákonom stanovenej sadzby. Správny orgán však dáva účastníkovi konania do pozornosti, že v situácii, keď budú splnené podmienky pre zvýšenie hornej hranice sadzby pokuty, správny orgán bude v budúcnosti povinný pristúpiť k prísnejšiemu trestu, preto odporúča účastníkovi konania vykonať si svedomitú kontrolu ním distribuovaných hračiek, taktiež so zameraním sa na výskyt výrobkov notifikovaných v systéme RAPEX.



Správny orgán prihliadol aj na špecifiká konkrétneho prípadu a proporcionalitu uloženej pokuty vo vzťahu k najnižšej a k najvyššej možnej pokute, ktorú správny orgán za porušenie povinnosti môže uložiť. Správny orgán zastáva názor, že pri zvažovaní výšky pokuty a jej následnom určení správny orgán okrem zákonných predpokladov uvedených v ustanovení § 23 ods. 5 cit. zákona, prihliadal i na charakter sankcie ako takej, ktorou je jej preventívna a represívna funkcia pričom ak ide o finančný postih, nemôže byť neprimerane mierny vo vzťahu k závažnosti protiprávneho konania a jeho následkom, nevyhnutne teda musí v sebe obsahovať aj represívnu zložku. Na to, aby sankcia plnila svoju preventívnu funkciu, jej výška musí byť stanovená tak, aby sa sankcionovaná osoba vyvarovala do budúcnosti porušení zákonných ustanovení. Správny orgán pri určovaní pokuty postupoval v súlade so Správnym poriadkom a síce s ustanovením § 3 ods. 4, v zmysle ktorého správne orgány dbajú o to, aby v rozhodovaní o skutkovo zhodných alebo podobných prípadoch nevznikali neodôvodnené rozdiely a teda sú povinné objektívne podobné prípady rozhodovať zhodne.

Správny orgán v prospech účastníka konania prihliadol aj na objektívnu skutočnosť, že v čase ukladania sankcie na prvom stupni sa celá spoločnosť nachádza v stave pandémie koronavírusu spôsobujúceho ochorenie COVID19, ktorá okrem iného spôsobila pokles ekonomiky a sťaženie podnikania vzhľadom na rozsiahle uzatváranie prevádzok. Uvedené kritérium sa síce nenachádza medzi kritériami uvedenými v ustanovení § 23 ods. 5 zákona č. 78/2012 Z.z. o bezpečnosti hračiek, avšak nie je vylúčené, aby na pandemickú situáciu správny orgán v rámci správnej úvahy prihliadol pri aplikácii zásady proporcionality v správnom trestaní. Represívnu funkciu sankcie nemožno úplne vylúčiť, teda úlohou správneho orgánu bolo nájsť optimum tak, aby represia v podobe sankcie bola primeraná aj súčasnej pandemickej situácii. Správny orgán má za to, že pokuta uložená účastníkovi konania po prihliadnutí na pandemickú situáciu nevykazuje neodôvodnené rozdiely oproti sankciám uloženým v prípadoch iných podnikateľských subjektov za obdobné protiprávne konanie postihovaných v čase mimo pandemickej situácie, je uložená odôvodnene, v adekvátnej výške a voči účastníkovi konania tak plní jednak primeranú represívnu ale najmä preventívnu funkciu.

Správny orgán má za to, že uložená pokuta v tejto výške je vzhľadom na jej represívno-výchovnú funkciu, ako aj s prihliadnutím na zákonom stanovené medze pokutou primeranou a zároveň pokutou zodpovedajúcou zistenému protiprávnemu stavu a charakteru porušenia zákona, ktoré je vzhľadom na riziko spojené s vyššie uvedeným výrobkom závažné.

Po preskúmaní celej veci je správny orgán toho názoru, že skutkový stav bol náležite zistený a preukázaný a preto bolo rozhodnuté tak, ako je uvedené vo výrokovej časti tohto rozhodnutia. Keďže správny orgán uložil pokutu v zákonnej sadzbe má za to, že pokuta uložená v tejto výške je s prihliadnutím na zákonom stanovené medze a hľadiská pokutou primeranou a zároveň pokutou zodpovedajúcou zistenému protiprávnemu stavu a charakteru porušenia zákona a od uloženej pokuty očakáva nielen represívny, ale aj preventívny účinok.