

SLOVENSKÁ OBCHODNÁ INŠPEKCIA
Inšpektorát Slovenskej obchodnej inšpekcie so sídlom
v Trenčíne pre Trenčiansky kraj, Hurbanova 59, 911 01 Trenčín

Číslo: **W/0063/03/2020**

Dňa **27.10.2021**

Inšpektorát Slovenskej obchodnej inšpekcie so sídlom v Trenčíne pre Trenčiansky kraj, ako príslušný správny orgán podľa § 3 ods. 1, ods. 2 písm. c), § 4 ods.1 a ods. 2 písm. h) 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 a § 1 ods. 1 písm. e) a § 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, v súlade s § 46 zákona č. 71/1967 Zb. o správnom konaní v znení neskorších predpisov

u k l a d á

účastníkovi konania **Y & X s. r. o.**

sídlo **821 08 Bratislava – mestská časť Ružinov, Záhradnícka 5847/62**

IČO **52 681 050**

pre porušenie povinnosti distribútora zistené inšpektormi Inšpektorátu Slovenskej obchodnej inšpekcie so sídlom v Trenčíne pre Trenčiansky kraj dňa 10.11.2020 a dňa 09.12.2020 v prevádzkovej jednotke Obchod „AILIS“, SNP 1, Obchodný dom Prior, Partizánske pri došetrení zisteného nebezpečného výrobku - hračky, ktorého vzorku odobrali inšpektori Slovenskej obchodnej inšpekcie so sídlom v Trenčíne pre Trenčiansky kraj pri kontrole dňa 22.09.2020 v prevádzkovej jednotke Obchod „AILIS“, SNP 1, Obchodný dom Prior, Partizánske, ktorej prevádzkovateľom je spoločnosť Y & X s. r. o. so sídlom 821 08 Bratislava – mestská časť Ružinov, Záhradnícka 5847/62, a to:

- pre porušenie zákazu distribútora sprístupniť hračku na trhu, ak vie alebo by mal vedieť, že hračka nespĺňa požiadavky podľa § 3 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 a požiadavky podľa 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, nakoľko účastník konania sprístupnil na trhu hračku – Set na kúpanie „Bathing Paradise“ No. 988C, ktorá podľa Protokolu o skúške č. 20/02909 vydanom Akreditovaným skúšobným laboratóriom Labeko, s.r.o. Krajinská cesta 2929, 921 01 Piešťany dňa 21.10.2020 nespĺňa požiadavky na obsah ftalátov podľa Nariadenia komisie (ES) č. 552/2009 z 22. júna 2009, ktorým sa mení a dopĺňa Nariadenie Európskeho parlamentu a Rady (ES) č. 1907/2006 o registrácii, hodnotení, autorizácii a obmedzovaní chemikálií (REACH), pokiaľ ide o prílohu XVII, nakoľko v plastovom materiáli, z ktorého je vyrobená červená korytnačka, modrá veľryba a žltá kačička, bol zistený nadlimitný obsah ftalátov [konkrétne bis(2-etylhexyl) ftalát (DEHP) CAS: 117-81-7], keď v plaste, z ktorého je vyrobená červená korytnačka, bol skúškami zistený obsah ftalátov v koncentrácii 17,3 % hmotnosti plastového materiálu; v plaste, z ktorého je vyrobená modrá veľryba, bol zistený obsah

ftalátov v koncentrácii 17,2 % hmotnosti platového materiálu a v plaste, z ktorého je vyrobená žltá kačička, bol zistený obsah ftalátov v koncentrácii 16,7 % hmotnosti plastového materiálu, pričom uvádzať na trh sa môžu len hračky obsahujúce tieto ftaláty v koncentrácii nižšej ako 0,1 hmotnosti plastového materiálu hračky, čím došlo k porušeniu **§ 7 ods. 1 písm. d) zákona číslo 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,**

- pre porušenie povinnosti distribútora poskytnúť na základe odôvodnenej žiadosti orgánu dohľadu a orgánu dohľadu členských štátov, v ktorých hračku sprístupnil na trhu, informácie a dokumentáciu potrebné na preukázanie zhody hračky v štátnom jazyku, nakoľko účastník konania neposkytol Inšpektorátu SOI ako orgánu dohľadu na základe výzvy na zaslanie potrebných dokladov zo dňa 06.10.2020 ako ani na základe požiadavky v zmysle inšpekčného záznamu zo dňa 10.11.2020 žiadne informácie a dokumentáciu preukazujúce posúdenie zhody kontrolovanej hračky Set na kúpanie „Bathing Paradise“ No. 988C, pričom Inšpektorát SOI žiadal konkrétne o predloženie ES Vyhlásenia o zhode a protokolov o skúškach hračky ako aj nadobúdacieho dokladu k predmetnej hračke, čím došlo k porušeniu **§ 7 ods. 2 písm. d) zákona číslo 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

3000,00 EUR slovom tritisíc eur

O d ô v o d n e n i e

Dňa 10.11.2020 a dňa 09.12.2020 vykonali inšpektori Inšpektorátu Slovenskej obchodnej inšpekcie so sídlom v Trenčíne pre Trenčiansky kraj (ďalej len „inšpektori SOI“) u distribútora Y & X s. r. o. v jeho prevádzkovej jednotke Obchod „AILIS“, SNP 1, Obchodný dom Prior, Partizánske došetrenie nebezpečného výrobku, ktorého vzorku odobrali inšpektori Slovenskej obchodnej inšpekcie so sídlom v Trenčíne pre Trenčiansky kraj dňa 22.09.2020 vo vyššie uvedenej prevádzkovej jednotke spoločnosti Y & X s. r. o. Zodpovedným za sprístupnenie tohto druhu výrobku – hračky na trhu Slovenskej republiky je účastník konania Y & X s. r. o. so sídlom 821 08 Bratislava – mestská časť Ružinov, Záhradnícka 5847/62, ako distribútor (ďalej len „účastník konania“).

Pri kontrole v prevádzke účastníka konania Obchod „AILIS“, SNP 1, Obchodný dom Prior, Partizánske inšpektori SOI odobrali dňa 22.09.2020 1 druh vzorky výrobku za účelom preverenia jeho bezpečnosti a zhody, a to 3 kusy hračky Set na kúpanie „Bathing Paradise“ No. 988C á 3,50 EUR.

Popis hračky: Plastová vanička, v ktorej sú tri gumené pískacie hračky (žltá kačička, červená korytnačka so zeleným pancierom a modrá veľryba), štyri plastové formičky v tvare kraba, hviezdice, ryby, žabky a žlté perforované sitko na paličke.

Hračka je zabalená v priesvitnom mikroténovom vrecku, pričom jeho vrchná časť je uzavretá papierovým štítkom, na ktorom je vyobrazené dieťa kúpuce sa vo vaničke s kačičkami a na štítku sú z prednej strany uvedené tieto údaje:

„Bathing Paradise

Children's bath toys and water toys

For age 3+“

Zo zadnej strany papierového štítku je rovnako vyobrazené dieťa kúpuce sa vo vaničke s kačičkami, pričom na štítku sa nachádzajú symboly pre recykláciu, upozornenie o vekovom obmedzení používania hračky, označenie značkou zhody a uvedené sú nasledovné údaje:

„Bathing Paradise

Children's bath toys and water toys

!WARNING:

CHOCKING HAZARD – Small parts.

Not for children under 3 years.

MADE IN CHINA

Tested according to international standards.

NO. 988 C -2 -3 -4 -5 -6“

Na papierovej dolepkе, nalepenej na zadnej strane papierového štítku, sa nachádza čiarový kód výrobku, čierно-biele upozornenie o vekovom obmedzení používania hračky, značka zhody a nasledovné údaje (v slovenskej jazykovej mutácii v príslušnom gramatickom tvare):

„Rybársky set

ITEM NO: ZY-17322

6912080173229 (čiarový kód)

Upozornenie! Používaj pod dozorom dospeléj osoby, obal odstráňte z dosahu detí. Nevhodné pre deti do 3 rokov, obsah malé časti. Hrozí nebezpečenstvo udusenía. Obal by mal byť zachovaný – obsahuje dôležité informácie.

Krajina pôvodu: P.R.C.

DOVOZCA: S&Y s.r.o., Stará Vajnorská 19 BA

VÝROBCA: NO. 108 Heytang Industrial park Yiwu Zhejiang Čína

YueShun Toy Factory“.

V čase predmetnej kontroly sa v ponuke na predaj účastníka konania nachádzali celkom 3 kusy výrobku Set na kúpanie „Bathing Paradise“ No. 988C v celkovej hodnote 10,50 EUR (počet vrátane odobratých kusov na vykonanie skúšky), pričom po odbere vzorky zostalo v ponuke na predaj 0 kusov tohto druhu výrobku. Účastník konania v čase kontroly dňa 22.09.2020 nepredložil inšpektorom SOI ku kontrolovanému druhu výrobku nadobúdaci doklad, časť technickej dokumentácie preukazujúcej posúdenie zhody výrobku (t. j. protokoly o skúškach) ani ES Vyhlásenie o zhode výrobku.

Bezpečnosť a zhodu odobratého výrobku posúdilo Akreditované skúšobné laboratórium Labeko, s.r.o. Krajinská cesta 2929, 921 01 Piešťany. Podľa Protokolu o skúške č. 20/02909 zo dňa 21.10.2020 nespĺňa hračka požiadavky na obsah ftalátov podľa Nariadenia komisie (ES) č. 552/2009 z 22. júna 2009, ktorým sa mení a dopĺňa Nariadenie Európskeho parlamentu a Rady (ES) č. 1907/2006 o registrácii, hodnotení, autorizácii a obmedzovaní chemikálií (REACH), pokiaľ ide o prílohu XVII, nakoľko v plastovom materiáli, z ktorého je

vyrobená červená korytnačka, modrá veľryba a žltá kačička, bol zistený nadlimitný obsah ftalátov [konkrétne bis(2-etylhexyl) ftalát (DEHP) CAS: 117-81-7], keď konkrétne:

- v plaste, z ktorého je vyrobená červená korytnačka, bol skúškami zistený obsah ftalátov v koncentrácii 17,3 % hmotnosti plastového materiálu;
- v plaste, z ktorého je vyrobená modrá veľryba, bol zistený obsah ftalátov v koncentrácii 17,2 % hmotnosti platového materiálu a
- v plaste, z ktorého je vyrobená žltá kačička, bol zistený obsah ftalátov v koncentrácii 16,7 % hmotnosti plastového materiálu,

pričom uvádzať na trh sa môžu len hračky obsahujúce tieto ftaláty v koncentrácii nižšej ako 0,1 hmotnosti plastového materiálu hračky.

Výsledky skúšok v zmysle vyššie uvedeného preukázali, že predmetný druh hračky nespĺňa bezpečnostné požiadavky podľa § 3 a prílohy č. 2 zákona č. 78/2012 Z. z. a predstavuje pre deti závažné riziko ohrozenia zdravia a bezpečnosti. Hračka Set na kúpanie „Bathing Paradise“ No. 988C nespĺňa požiadavky bezpečného výrobku v zmysle § 2 písm. g) zákona č. 250/2007 Z. z. o ochrane spotrebiteľa a o zmene zákona č. 128/2002 Z. z. o štátnej kontrole vnútorného trhu vo veciach ochrany spotrebiteľa v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon č. 250/2007 Z. z.“), preto je nebezpečným výrobkom.

Z dôvodu, že účastník konania nepredložil v čase kontroly dňa 22.09.2020 požadované doklady a dokumentáciu nevyhnutné ku kontrole predmetnej hračky a ani požadované doklady Inšpektorátu SOI nezaslal, zaslal Inšpektorát SOI dňa 06.10.2020 účastníkovi konania prostredníctvom ústredného portálu verejnej správy www.slovensko.sk formou elektronickej úradnej správy výzvu na zaslanie dokladov potrebných ku kontrole. V predmetnej výzve bol účastník konania poučený o následkoch nepredloženia požadovaných dokladov, dokumentov alebo neposkytnutia informácií potrebných ku kontrole. Predmetná výzva na zaslanie dokladov potrebných ku kontrole (s identickým obsahom) bola zo strany inšpektorov SOI dňa 08.10.2020 osobne odovzdaná konateľke spoločnosti Y & X s. r. o. Účastník konania napriek predmetnej výzve požadované doklady a dokumentáciu Inšpektorátu SOI nezaslal, respektíve nepredložil.

Pri kontrole dňa 10.11.2020 odovzdali inšpektori SOI v prevádzkovej jednotke účastníka konania Obchod „AILIS“, SNP 1, Obchodný dom Prior, Partizánske Protokol o skúške č. 20/02909 zo dňa 21.10.2020. Inšpektori SOI zistili, že v ponuke na predaj sa v čase predmetnej kontroly predmetný druh hračky už nenachádzal. Nadobúdací doklad, časť technickej dokumentácie preukazujúcej posúdenie zhody výrobku a ani ES vyhlásenie o zhode k predmetnej nebezpečnej hračke neboli inšpektorom SOI v čase kontroly predložené.

Dňa 09.12.2020 vykonali inšpektori SOI kontrolu plnenia opatrení uložených v čase kontroly dňa 10.11.2020 vo vzťahu k nebezpečnej hračke Set na kúpanie „Bathing Paradise“ No. 988C, pričom inšpektori SOI zistili, že účastník konania preukázateľne splnil len uloženú povinnosť umiestniť na viditeľnom a voľne prístupnom mieste prevádzkovej jednotke po dobu minimálne 30 dní oznam pre spotrebiteľov o tom, že sa v predaji nachádzal nebezpečný výrobok a spotrebiteľ ho môže vrátiť v prevádzke aj bez dokladu o kúpe a bude mu vrátená kúpna cena.

Listom zo dňa 21.12.2020 s označením veci: „Oznámenie o splnení opatrenia/ zo dňa 10.11.2020/“ účastník konania oznámil Inšpektorátu SOI, že splnil opatrenie zo dňa 10.11.2020 týkajúce sa stiahnutia výrobku Set na kúpanie „Bathing Paradise“ NO. 988C.

Uviedol, že takisto zabezpečil informovanosť o možnosti vrátenia predmetného nebezpečného výrobku, pričom do dňa spísania tohto oznámenia nebol vrátený žiaden výrobok.

V zmysle § 7 ods. 1 písm. d) zákona č. 78/2012 Z. z. nesmie distribútor sprístupniť hračku na trhu, ak vie alebo by mal vedieť, že hračka nespĺňa požiadavky podľa § 3 a prílohy č. 2.

Inšpektori SOI teda zistili, že účastník konania ako distribútor porušil zákaz sprístupniť hračku na trhu, ak vie alebo by mal vedieť, že hračka nespĺňa požiadavky podľa § 3 zákona č. 78/2012 Z. z. a prílohy č. 2 tohto zákona. Tým bol porušený § 7 ods. 1 písm. d) zákona č. 78/2012 Z. z.

Nakoľko účastník konania nepredložil v čase kontroly dňa 22.09.2020 požadované doklady a dokumentáciu ku kontrolovanej hračke Set na kúpanie „Bathing Paradise“ No. 988C, z ktorej bola zároveň odobratá vzorka, žiadali inšpektori SOI od účastníka konania o predloženie nadobúdacieho dokladu k uvedenému druhu hračky, ES Vyhlásenia o zhode a protokolov o skúškach hračky na základe výzvy na zaslanie potrebných dokladov zo dňa 06.10.2020. Predmetná výzva bola účastníkovi konania dňa 06.10.2020 zaslaná do jeho elektronickej schránky a dňa 08.10.2020 bola zároveň táto výzva inšpektormi SOI osobne odovzdaná v prevádzkovej jednotke Obchod „AILIS“, SNP 1, Obchodný dom Prior, Partizánske konateľke spoločnosti Y & X s. r. o. Účastník konania predmetné doklady

a dokumentáciu Inšpektorátu SOI nezaslal, respektíve nepredložil. Z uvedeného dôvodu a za účelom došetrenia kontrolovanej hračky inšpektori SOI v inšpekčnom zázname zo dňa 10.11.2020 konštatovali, že účastníkovi konania predmetnú povinnosť na poskytnutie informácií o pôvode hračky a dokumentácie potrebnej na preukázanie zhody kontrolovanej hračky na základe žiadosti Inšpektorátu SOI nespĺnil. Nakoľko účastník konania požadované informácie, doklady a dokumentáciu nezaslal, v čase kontroly dňa 09.12.2020 inšpektori SOI opätovne konštatovali, že účastník konania si predmetnú povinnosť nespĺnil, a preto zostáva v platnosti uložená povinnosť predložiť ich. Účastník konania však napriek opakovanej požiadavke Inšpektorátu SOI neposkytol potrebné informácie a dokumentáciu.

V zmysle § 7 ods. 2 písm. d) zákona č. 78/2012 Z. z. je distribútor povinný poskytnúť na základe odôvodnenej žiadosti orgánu dohľadu a orgánu dohľadu členských štátov, v ktorých hračku sprístupnil na trhu, informácie a dokumentáciu potrebné na preukázanie zhody hračky v štátnom jazyku.

V zmysle § 1 ods. 1 písm. e) zákona č. 78/2012 Z. z. je orgánom dohľadu Slovenská obchodná inšpekcia, pričom citovaný zákon upravuje jej pôsobnosť v tejto oblasti.

V zmysle § 7 ods. 2 písm. e) zákona č. 78/2012 Z. z. je distribútor povinný určiť na žiadosť orgánu dohľadu alebo orgánu dohľadu členských štátov, ktorých hračku sprístupňuje na trhu

1. výrobcu, splnomocneného zástupcu, dovozcu alebo distribútora, ktorý mu hračku dodal,
2. distribútora, ktorému hračku dodal.

V zmysle § 21 ods. 2 písm. a) zákona č. 78/2012 Z. z. je orgán dohľadu pri výkone dohľadu oprávnený vyžadovať potrebné doklady, dokumentáciu a informácie od

kontrolovanej osoby, a ak je to nevyhnutné a odôvodnené, vstupovať do priestorov kontrolovaných osôb.

Inšpektori SOI teda zistili, že účastník konania ako distribútor porušil povinnosť poskytnúť na základe odôvodnenej žiadosti orgánu dohľadu informácie a dokumentáciu potrebné na preukázanie zhody hračky v štátnom jazyku. Tým bol porušený § 7 ods. 2 písm. d) zákona č. 78/2012 Z. z.

Na základe zistenia nedostatkov a objektívnej zodpovednosti distribútora bolo účastníkovi konania prostredníctvom ústredného portálu verejnej správy www.slovensko.sk formou elektronickej úradnej správy zaslané do elektronickej schránky oznámenie o začatí správneho konania zo dňa 06.10.2021. Dňa 22.10.2021 (00:14:13 hod.) obdržal Inšpektorát SOI k zasielanej elektronickej správe informáciu o márnom uplynutí jej úložnej lehoty.

Podľa § 25 ods. 2 zákona č. 71/1967 Zb. o správnom konaní v znení nehorších predpisov (ďalej len „Správny poriadok“) ak nemožno doručiť písomnosť právnickej osobe na adresu, ktorú uviedla alebo je známa, ani na adresu jej sídla uvedenú v obchodnom registri alebo v inom registri a jej iná adresa nie je správne orgánu známa, písomnosť sa považuje za doručenie dňom vrátenia nedoručenej zásielky správne orgánu, a to aj vtedy, ak ten, kto je oprávnený konať za právnickú osobu, sa o tom nedozvie.

Podľa § 25a Správneho poriadku sa na doručenie do elektronickej schránky vzťahuje osobitný predpis o elektronickej podobe výkonu verejnej moci.

Podľa § 32 ods. 5 písm. b) zákona č. 305/2013 Z. z. o elektronickej podobe výkonu pôsobnosti orgánov verejnej moci a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon o e-Governmente“) sa elektronickej úradnej správy, vrátane všetkých elektronickej dokumentov, považuje za doručenie, ak nie je adresátom orgán verejnej moci a doručuje sa do vlastných rúk, dňom, hodinou, minútou a sekundou uvedenými na elektronickej doručenej zásielke alebo márnym uplynutím úložnej lehoty podľa toho, ktorá skutočnosť nastane skôr, a to aj vtedy, ak sa adresát o tom nedozvedel.

Správny orgán zaslal/vložil predmetnú elektronickej správy obsahujúcu oznámenie o začatí správneho konania prostredníctvom ústredného portálu verejnej správy www.slovensko.sk do elektronickej schránky účastníka konania s uvedením jemu známej adresy. Správny orgán obdržal dňa 22.10.2021 (00:14:13 hod.) informáciu o uplynutí úložnej lehoty správy zasielanej do vlastných rúk s fikciou doručenia. Podľa § 32 ods. 5 písm. b) zákona o e - Governmente sa považuje táto úradná elektronickej správy za doručenie.

V zmysle § 33 ods. 2 zákona č. 71/1967 Zb. o správnom konaní v znení neskorších predpisov mal účastník konania možnosť v stanovenej lehote 8 dní odo dňa doručenia oznámenia o začatí správneho konania vyjadriť sa k zisteným nedostatkom, prípadne navrhnúť doplnenie dokazovania. Účastník konania svoje právo vyjadriť sa k dôvodom konania nevyužil, preto bol podkladom pre vydanie rozhodnutia kontrolou spoľahlivo zistený skutkový stav.

Správny orgán preskúmal podkladový materiál v celom rozsahu a dospel k záveru, že protiprávny skutkový stav bol spoľahlivo preukázaný. Účastník konania zistenie nedostatkov nespochybnil právne relevantným spôsobom. Vykonanou kontrolou bolo spoľahlivo zistené, že účastník konania vystupujúci v postavení distribútora predmetného druhu hračky je

zodpovedným za sprístupnenie nebezpečnej hračky na trhu Slovenskej republiky. Zároveň považuje správny orgán za potrebné zdôrazniť, že účastník konania napriek požiadavke SOI v súvislosti s hodnoverným zistením pôvodu hračky nepredložil, prípadne nezaslal Inšpektorátu SOI napriek opakovanej požiadavke nadobúdaci doklad k predmetného druhu hračky, preto nebolo možné zistiť pôvod hračky a eventuálne podniknúť zo strany orgánu dohľadu ďalšie kroky v rámci distribučného reťazca za účelom zamedzenia sprístupňovania predmetného druhu nebezpečnej hračky na trhu. Inšpektorom SOI rovnako napriek opakovanej požiadavke nebolo predložené ES vyhlásenie o zhode k predmetnému druhu hračky ani časť technickej dokumentácie preukazujúcej posúdenie zhody tohto výrobku (konkrétne protokolov o skúškach hračky).

Správny orgán je toho názoru, že stav zistený v čase kontroly porovnaný so stavom, ktorý je vyžadovaný všeobecne záväznými právnymi predpismi bol spoľahlivo vyhodnotený ako stav protiprávny.

Pri určení výšky pokuty správny orgán v zmysle § 23 ods. 5 zákona č. 78/2012 Z. z. prihliadal najmä na závažnosť, čas trvania a následky protiprávneho konania a na opakované porušenie povinností podľa tohto zákona.

Správny orgán prihliadol na skutočnosť, že išlo o výrobky určené pre deti, ktoré tvoria osobitnú skupinu spotrebiteľov, u ktorých je riziko ohrozenia zdravia o to závažnejšie.

Správny orgán vzal do úvahy, že účastník konania sprístupnil na trhu Slovenskej republiky uvedený druh hračky, a to minimálne v počte 3 kusy (z dôvodu nepredloženia nadobúdacieho dokladu, prípadne informácií o celkovom počte predmetnej hračky totiž nie je možné zistiť celkový počet kusov sprístupnených účastníkom konania na trhu), ktorá v zmysle vykonanej skúšky predstavuje riziko poškodenia zdravia a bezpečnosti dieťaťa, čo považuje za závažné protiprávne konanie. Závažnosť protiprávneho konania vyplýva z tej skutočnosti, že výrobok nespĺňa požiadavky podľa § 3 a prílohy č. 2 zákona č. 78/2012 Z. z. a nevyhovел požiadavkám Nariadenia komisie (ES) č. 552/2009 z 22. júna 2009, ktorým sa mení a dopĺňa Nariadenie Európskeho parlamentu a Rady (ES) č. 1907/2006 o registrácii, hodnotení, autorizácii a obmedzovaní chemikálií (REACH), pokiaľ ide o prílohu XVII, a to konkrétne z dôvodu zistenia nadlimitného množstva ftalátov v hračke.

V zmysle § 23 ods. 1 písm. a) zákona č. 78/2012 Z. z. orgán dohľadu uloží výrobcovi, dovozcovi, splnomocnenému zástupcovi alebo distribútorovi pokutu od 1500 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 č. 78/2012 Z. z. 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 zo strany správneho orgánu zistené opakované porušenie povinností v priebehu jedného roka, pokuta bola účastníkovi konania s prihliadnutím na kontrolné zistenia uložená na základe správnej úvahy na spodnej hranici zákonom stanovenej sadzby.

Správny orgán uvádza že v predmetnej veci ide o vec správneho trestania. Právne predpisy, ktoré zakotvujú skutkové podstaty správnych deliktov, neupravujú postup správnych orgánov pri postihu za súbeh viacerých deliktov. Z judikatúry správnych súdov

(napr. rozsudok Najvyššieho súdu SR č. 8Sžo/40/2012 zo dňa 22.08.2013, rozsudok Najvyššieho súdu č. 8 Sžo 28/2007 zo dňa 06.03.2008) vyplýva, že pri súbehu viacerých správnych deliktov je nedostatok špeciálnej úpravy potrebné preklenúť použitím analógie, prvotne v právnom predpise, ktorý je obsahovo najbližším v súvislosti s riešenou právnou otázkou (per analogiam legis). Pre oblasť správneho trestania, ustanovenie upravujúce konkurenciu správnych deliktov obsahuje zákon SNR č. 372/1990 Zb. o priestupkoch v znení neskorších predpisov, ktorý v ustanovení § 12 ods. 2 upravuje, že za viac priestupkov toho istého páchatel'a prejednávaných v jednom konaní sa uloží sankcia podľa ustanovenia vzťahujúceho sa na priestupok najprísnejšie postihnutelný. Zbiehajúce sa delikty sú tak postihnuté sankciou určenou pre najťažší z nich. Pri rovnakých sadzbách pokút správny orgán uloží sankciu podľa sadzby za ktorýkoľvek z týchto deliktov. Vzhľadom na uvedené teda bola v danom prípade pokuta, v súlade s absorpčnou zásadou, uložená podľa ustanovenia § 23 ods. 1 písm. a) zákona č. 78/2012 Z. z.

Pri určení výšky pokuty správny orgán prihliadol na porušenie povinnosti ustanovenej v § 7 ods. 1 písm. d) zákona č. 78/2012 Z. z. v kontexte s vyššie uvedenými kritériami pre určenie výšky pokuty. Účastník konania sa dopustil porušenia zákona tým, že napriek tomu, že výrobca hračky si nespĺnil všetky zákonom stanovené povinnosti, na základe čoho účastník konania vedel alebo mal vedieť, že hračka nespĺňa požiadavky podľa § 3 zákona č. 78/2012 Z. z. a požiadavky podľa prílohy č. 2 zákona č. 78/2012 Z. z., účastník konania v postavení distribútora sprístupnil predmetný druh hračky na trhu Slovenskej republiky. Správny orgán prihliadol najmä na stupeň závažnosti protiprávneho konania a s tým spojené možné následky.

Iný správny delikt podľa § 7 ods. 1 písm. d) ako aj podľa § 7 ods. 2 písm. d) zákona č. 78/2012 Z. z. sa radí medzi ohrozovacie delikty, to znamená, že na naplnenie znakov skutkovej podstaty sa nevyžaduje vznik protiprávneho následku, postačuje riziko jeho vzniku. Vyššie špecifikovaný nedostatok považuje správny orgán za závažný, nakoľko účastník konania ohrozil právom chránený záujem na ochrane zdravia maloletej osoby, ktorá je predpokladaným používateľom hračky, ktorá bola sprístupnená na trhu.

Správny orgán sa podrobne a dôkladne zaoberal skutkovými zisteniami uvedenými v inšpekčnom zázname zo dňa 10.11.2020 a v inšpekčnom zázname zo dňa 09.12.2020 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.

Správny orgán pri určovaní pokuty postupoval v súlade so zákonom č. 71/1967 Zb. o správnom konaní v znení neskorších predpisov a síce s ustanovením § 3 ods. 5, 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 má za to, že pokuta uložená účastníkovi konania, nevykazuje neodôvodnené rozdiely s prípadmi iných podnikateľských subjektov za obdobné porušenie zákona, je uložená odôvodnene, v adekvátnej výške a voči účastníkovi konania tak plní represívnu ako aj preventívnu funkciu.

Správny orgán zastáva názor, že pri zvažovaní výšky pokuty a jej následnom určení správny orgán okrem zákonných predpokladov uvedených v ustanovení § 23 ods. 5 zákona č. 78/2012 Z. z., 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 považuje uloženie pokuty v tejto výške vzhľadom na jej represívno-výchovnú funkciu, ako aj s prihliadnutím na zákonom stanovené medze za primeranú a zároveň zodpovedajúcu zistenému protiprávnemu stavu a charakteru porušenia zákona.