



ROZHODNUTIE

Inšpektorát Slovenskej obchodnej inšpekcie so sídlom v Žiline pre Žilinský kraj, ako príslušný správny orgán podľa § 3 ods. 1, § 3 ods. 2 písm. e/, § 4 ods. 1, § 4 ods. 2 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 (**d'alej len zákon o štátnej kontrole vnútorného trhu vo veciach ochrany spotrebiteľa**), § 20 zákona č. 250/2007 Z. z. o ochrane spotrebiteľa a o zmene zákona SNR č. 372/1990 Zb. o priestupkoch v znení zák. 397/2008 Z. z. a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (**d'alej len zákon o ochrane spotrebiteľa**) a podľa § 46 zákona č. 71/1967 Zb. o správnom konaní v znení neskorších predpisov (**d'alej len Správny poriadok**)

r o z h o d o l t a k t o :

účastníkovi konania: **MH&CL, s.r.o., sídlo: Matičné námestie 1696, 022 01 Čadca**
prevádzkareň: **kontrola bola vykonaná na Inšpektoráte Slovenskej obchodnej inšpekcie so sídlom v Žiline pre Žilinský kraj, Predmestská 71, 011 79 Žilina (d'alej aj správny orgán)**
dátum vykonania kontroly: **dňa 1.4.2021** (spísaním *inšpekčného záznamu zo dňa 1.4.2021* s jeho doručením do elektronickej schránky účastníka konania na portáli www.slovensko.sk dňa 28.4.2021, a to na základe *Oznámenia o začatí kontroly a výzvy na doručenie dokladov zo dňa 18.2.2021* s jeho doručením do elektronickej schránky účastníka konania na portáli www.slovensko.sk dňa 25.2.2021, a s následným doručením vyjadrenia a dokladov od účastníka konania správneho orgánu dňa 7.3.2021 prostredníctvom portálu www.slovensko.sk)
IČO: **48 110 639**

./.

- pre porušenie povinnosti predávajúceho v zmysle § 6 ods. 1 v nadväznosti na § 6 ods. 6 zákona o ochrane spotrebiteľa

• **ponúkať len bezpečné výrobky**, keď bolo kontrolou vykonanou s predávajúcim- účastníkom konania: **MH&CL, s.r.o., sídlo: Matičné námestie 1696, 022 01 Čadca** dňa 1.4.2021 na *Inšpektoráte Slovenskej obchodnej inšpekcie so sídlom v Žiline pre Žilinský kraj, Predmestská 71, 011 79 Žilina* (spísaním *inšpekčného záznamu zo dňa 1.4.2021* s jeho doručením do elektronickej schránky účastníka konania na portáli www.slovensko.sk dňa 28.4.2021 uplynutím uloženej lehoty s fikciou doručenia, a to na základe *Oznámenia o začatí kontroly a výzvy na doručenie dokladov zo dňa 18.2.2021* s jeho doručením do elektronickej schránky účastníka konania na portáli www.slovensko.sk dňa 25.2.2021 elektronicou doručenkou, a s následným doručením vyjadrenia a dokladov od účastníka konania správne mu orgánu dňa 7.3.2021 prostredníctvom portálu www.slovensko.sk) zistené, že **účastník konania ako predávajúci dňa 4.9.2020 prostredníctvom svojho webového sídla www.najproteín.sk, ponúkal** 1 druh výrobu- **antibakteriálny gél na ruky značky: ON DERMO, 500ml** (á 18,90€/500ml/ks), **ktorý bol dňa 10.7.2020 notifikovaný cez systém** rýchlej výmeny informácií o nebezpečných nepotravinových výrobkoch **RAPEX** (Safety Gate), pod číslom notifikácie A12/01010/20, **ako nebezpečný výrobok** z dôvodu, že nespĺňal požiadavky nariadenia o biocídnych výrobkoch a nariadenia o klasifikácii, označovaní a balení (CLP) **vzhľadom na možné zdravotné riziko a riziko požiaru**, keď produkt obsahoval nedostatočné množstvo etanolu a propán-2-olu (namerané hodnoty: $\leq 50\%$ a $\leq 6\%$ v uvedenom poradí), čím nezabil baktérie a vírusy, ktoré by sa mohli dostať k spotrebiteľovi a tým by sa zvýšilo riziko infekcie, a okrem toho prítomnosť alkoholov nebola sprevádzaná vhodnými piktogramami ani výstražnými upozorneniami, čím spotrebiteľ nebol informovaný o toxicite a horľavosti daného gélu, čo by v prítomnosti zdroja zapálenia mohlo iniciovať požiar

u k l a d á

podľa § 24 ods. 1 zákona o ochrane spotrebiteľa účastníkovi konania pokutu vo výške **500,-€**, **slovom päťsto eur**, ktorú je účastník konania povinný (á) zaplatiť do 30 dní od nadobudnutia právoplatnosti rozhodnutia o uložení pokuty príkazom na úhradu na účet: vedený v Štátnej pokladnici, č. ú.: SK57 8180 0000 0070 0006 5068, VS-00910521.

O d ô v o d n e n i e

Dňa 1.4.2021 vykonali inšpektori Slovenskej obchodnej inšpekcie, v období vyhlásenej mimoriadnej situácie (uznesením vlády Slovenskej republiky č. 111 zo dňa 11.3.2020, v súvislosti s ohrozením verejného zdravia II. stupňa z dôvodu ochorenia COVID-19, spôsobeným korónovým vírusom SARS-CoV-2) na *Inšpektoráte Slovenskej obchodnej inšpekcie so sídlom v Žiline pre Žilinský kraj, Predmestská 71, 011 79 Žilina* bez prítomnosti konateľa spoločnosti-predávajúceho -účastníka konania: **MH&CL, s.r.o., sídlo: Matičné námestie 1696, 022 01 Čadca**, kontrolu (na základe *Oznámenia o začatí kontroly a výzvy na doručenie dokladov zo dňa 18.2.2021*, doručeneho účastníkovi konania prostredníctvom portálu www.slovensko.sk dňa 25.2.2021 na základe elektronickej doručeny, a na základe vyjadrenia a dokladov doručených správne mu orgánu od účastníka konania cez portál www.slovensko.sk dňa 7.3.2021). Vykonaniu kontroly predchádzalo predvolanie zo dňa 21.9.2020 na dostavenie sa účastníka konania na správny orgán dňa 12.10.2020 (doručené do jeho elektronickej schránky na portáli www.slovensko.sk dňa 23.9.2020 na základe elektronickej doručeny, na ktoré účastník konania reagoval e-mailom zo dňa 30.9.2021 a následne správny orgán odpoveďou e-mailom zo dňa 2.10.2020), pričom účastník konania sa na správny orgán dňa 12.10.2020 nedostavil, a ďalšie predvolanie zo dňa 13.10.2020 na dostavenie sa účastníka

konania na správny orgán dňa 2.11.2020 (doručené do jeho elektronickej schránky na portáli www.slovensko.sk dňa 29.10.2020 uplynutím úložnej lehoty s fikciou doručenia, ktoré správny orgán písomnosťou zo dňa 30.10.2020, doručenou do jeho elektronickej schránky dňa 15.11.2020 uplynutím úložnej lehoty s fikciou doručenia, zrušil pre pandemickú situáciu v SR). Pri výkone kontroly bol zistený nasledovný nedostatok, ktorý je zdokumentovaný v inšpekčnom zázname zo dňa 1.4.2021 (doručeného účastníkovi konania prostredníctvom portálu www.slovensko.ks dňa 28.4.2021 uplynutím úložnej lehoty s fikciou doručenia). Za predmetný nedostatok zodpovedá účastník konania v plnej miere.

Nezabezpečili ste dodržanie povinnosti pre predávajúceho:

V zmysle § 2 písm. b/ zákona o ochrane spotrebiteľa sa na účely tohto zákona predávajúcim rozumie osoba, ktorá pri uzatváraní a plnení spotrebiteľskej zmluvy koná v rámci predmetu svojej podnikateľskej činnosti alebo povolania, alebo osoba konajúca v jej mene alebo na jej účet.

V zmysle § 2 písm. g/ zákona o ochrane spotrebiteľa sa na účely tohto zákona bezpečným výrobkom rozumie výrobok, ktorý za bežných alebo rozume 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.

V zmysle § 2 písm. h/ zákona o ochrane spotrebiteľa sa na účely tohto zákona nebezpečným výrobkom rozumie výrobok, ktorý nespĺňa požiadavky uvedené v písmene g/; za nebezpečný výrobok nemožno považovať výrobok iba preto, že bol do obehu uvedený bezpečnejší výrobok.

V zmysle § 2 písm. u/ zákona o ochrane spotrebiteľa sa na účely tohto zákona odbornou starostlivosťou rozumie úroveň osobitnej schopnosti a starostlivosti, ktorú možno rozume očakávať od predávajúceho pri konaní vo vzťahu k spotrebiteľovi, zodpovedajúca čestnej obchodnej praxi alebo všeobecnej zásade dobrej viery uplatňovanej v jeho oblasti činnosti.

V zmysle § 6 ods. 1 zákona o ochrane spotrebiteľa možno na trh 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.

V zmysle § 6 ods. 6 zákona o ochrane spotrebiteľa povinnosti uložené v odseku 1 má rovnako výrobca, predávajúci, dovozca a dodávateľ.

V zmysle § 20 ods. 1 zákona o ochrane spotrebiteľa dozor nad dodržiavaním povinností ustanovených týmto zákonom vykonávajú orgány dozoru. Ak nemožno pôsobnosť orgánu dozoru určiť, je na výkon dozoru a kontroly príslušná Slovenská obchodná inšpekcia.

V zmysle § 20 ods. 3 písm. g/ zákona o ochrane spotrebiteľa je orgán dozoru povinný vykonávať kontrolu bezpečnosti výrobku alebo služby a na tento účel je oprávnený nariadiť alebo organizovať okamžité stiahnutie výrobku, série výrobku alebo služby z trhu alebo stiahnutie z predaja s odkazom na Nariadenie vlády SR č. 404/2007 Z. z. o všeobecnej bezpečnosti výrobkov (ďalej len NV SR č. 404/2007 Z. z.), ak je preukázané, že nie sú bezpečné a sú uvedené na trh; ak je to potrebné, nariadiť aj ich zničenie.

V zmysle § 2 písm. b/ NV SR č. 404/2007 Z. z. sa na účely tohto nariadenia vlády rozumie závažným rizikom akékoľvek závažné riziko vrátane vplyvov, ktoré nemajú bezprostredný účinok a vyžadujú rýchly zásah orgánu dozoru podľa § 5 a 6.

V zmysle § 2 písm. d/ NV SR č. 404/2007 Z. z. sa na účely tohto nariadenia vlády rozumie systémom RAPEX systém Európskeho spoločenstva na rýchlu výmenu informácií medzi členskými štátmi Európskej únie, štátmi, ktoré sú zmluvnou stranou Dohody o Európskom hospodárskom priestore a Európskou komisiou na účely rýchlej výmeny informácií o opatreniach a postupoch týkajúcich sa výrobkov, ktoré predstavujú závažné a bezprostredné riziko pre bezpečnosť a ochranu zdravia spotrebiteľov.

V zmysle § 3 ods. 1 NV SR č. 404/2007 Z. z. je bezpečným výrobkom výrobok podľa osobitného predpisu s odkazom na zákon o ochrane spotrebiteľa. Na určenie, či je výrobok bezpečný, sa posudzujú najmä:

- a) vlastnosti výrobku, jeho zloženie, životnosť, obal, návod na jeho montáž a uvedenie do prevádzky, dostupnosť, odporúčaný spôsob používania vrátane vymedzenia prostredia používania, označenie výstrah, údržba a likvidácia, podmienky skladovania, podmienky prepravy a ďalšie údaje a informácie poskytované výrobcom; všetky tieto údaje a informácie musia byť uvedené v štátnom jazyku spôsobom zrozumiteľným spotrebiteľovi,
- b) vplyv výrobku na iné výrobky, ak je predpoklad, že sa bude používať spolu s nimi,
- c) spôsob prezentácie a predvedenia výrobku,
- d) skupiny spotrebiteľov, ktoré môžu byť pri používaní výrobku vystavené riziku, najmä deti a staršie osoby.

V zmysle § 3 ods. 2 NV SR č. 404/2007 Z. z. je bezpečným výrobkom aj výrobok, ktorý spĺňa požiadavky osobitného predpisu, ktorým sa ustanovujú požiadavky na bezpečnosť výrobku alebo na obmedzenie rizika, ktoré je spojené s výrobkom pri jeho používaní. Ak taký predpis ustanovuje len niektoré hľadiská bezpečnosti, ostatné hľadiská bezpečného výrobku sa posudzujú podľa tohto nariadenia vlády.

V zmysle § 3 ods. 6 NV SR č. 404/2007 Z. z. výrobok, ktorý nespĺňa požiadavky určené v odsekoch 1 až 4, sa považuje za nebezpečný.

V zmysle § 5 ods. 1 NV SR č. 404/2007 Z. z. dozor nad dodržiavaním povinností ustanovených týmto nariadením vlády vykonávajú orgány dozoru podľa osobitných predpisov s odkazom na zákon o štátnej kontrole vnútorného trhu vo veciach ochrany spotrebiteľa, ktorý je kompetenčným zákonom pre Slovenskú obchodnú inšpekciu.

V zmysle § 5 ods. 1 NV SR č. 404/2007 Z. z. je orgán dozoru oprávnený, ak ide o

- a) výrobok, ktorý môže za určitých okolností predstavovať riziko,
 1. vyžadovať, aby bol označený správnym, jasne formulovaným a jednoducho zrozumiteľným upozornením v štátnom jazyku o tom, kde sa výrobok predáva a o rizikách, ktoré môže predstavovať,
 2. vyžadovať, aby ako predmet obchodovania vyhovoval podmienkam podľa prvého bodu tak, aby bol bezpečný,
- b) nebezpečný výrobok, ktorý sa už nachádza na trhu,
 1. zariadiť alebo organizovať jeho účinné a okamžité stiahnutie z trhu,
 2. upozorniť spotrebiteľov o rizikách, ktoré predstavuje.

V zmysle § 5 ods. 3 NV SR č. 404/2007 Z. z. môže orgán dozoru opatrenia podľa ods. 2 a podľa osobitného predpisu s odkazom na zákon o ochrane spotrebiteľa, uplatniť voči výrobcovi, dovozcovi, dodávateľovi, predávajúcemu a každej inej osobe, ak je to potrebné vzhľadom na spoluprácu pri opatreniach prijatých na zabránenie ohrozeniu pochádzajúcemu z výrobku.

Účastník konania ako predávajúci nezabezpečil dodržanie povinnosti ponúkať len bezpečný výrobok, uvedenej v § 6 ods. 1 v nadväznosti na § 6 ods. 6 zákona o ochrane spotrebiteľa, keď bolo kontrolou vykonanou s predávajúcim- účastníkom konania: **MH&CL, s.r.o., sídlo: Matičné námestie 1696, 022 01 Čadca** dňa 1.4.2021 na *Inšpektoráte Slovenskej obchodnej inšpekcie so sídlom v Žiline pre Žilinský kraj, Predmestská 71, 011 79 Žilina* (spísaním inšpekčného záznamu zo dňa 1.4.2021 s jeho doručením do elektronickej schránky účastníka konania na portáli www.slovensko.sk dňa 28.4.2021 uplynutím uloženej lehoty s fikciou doručenia, a to na základe *Oznámenia o začatí kontroly a výzvy na doručenie dokladov zo dňa 18.2.2021* s jeho doručením do elektronickej schránky účastníka konania na portáli www.slovensko.sk dňa 25.2.2021 elektronicou doručenkou, a s následným doručením vyjadrenia a dokladov od účastníka konania správne mu orgánu dňa 7.3.2021 prostredníctvom portálu www.slovensko.sk) zistené, že **účastník konania ako predávajúci dňa 4.9.2020 prostredníctvom svojho webového sídla www.najprotejn.sk, ponúkal 1 druh výrobu-antibakteriálny gél na ruky značky: ON DERMO, 500ml** (á 18,90€/500ml/ks), **ktorý bol dňa 10.7.2020 notifikovaný cez systém** rýchlej výmeny informácií o nebezpečných nepotravinových výrobkoch **RAPEX** (Safety Gate), pod číslom notifikácie A12/01010/20, **ako nebezpečný výrobok** z dôvodu, že nespĺňal požiadavky nariadenia o biocídnych výrobkoch a nariadenia o klasifikácii, označovaní a balení (CLP) vzhľadom na možné zdravotné riziko a riziko požiaru, keď produkt obsahoval nedostatočné množstvo etanolu a propán-2-olu (namerané hodnoty: $\leq 50\%$ a $\leq 6\%$ v uvedenom poradí), čím nezabil baktérie a vírusy, ktoré by sa mohli dostať k spotrebiteľovi a tým by sa zvýšilo riziko infekcie, a okrem toho prítomnosť alkoholov nebola sprevádzaná vhodnými piktogramami ani výstražnými upozorneniami, čím spotrebiteľ nebol informovaný o toxicite a horľavosti daného gélu, čo by v prítomnosti zdroja zapálenia mohlo iniciovať požiar.

Z dokladov, doručených správne mu orgánu od účastníka konania dňa 7.3.2021 prostredníctvom portálu www.slovensko.sk vyplynulo, že vyššie uvedený nebezpečný výrobok bol predávajúcemu-spoločnosti **MH&CL, s.r.o.** dodaný od spoločnosti: **SYSTEM-SK, s.r.o., A. Hlinku 1452/36, 022 01 Čadca** v počte **50ks** (faktúrou č. 2004SK0091 zo dňa 9.4.2020). Dňa 1.4.2021 sa dotknutý výrobok na webovom sídle predávajúceho nenachádzal.

Za zistený nedostatok, a tým aj preukázané porušenie zákona citovaného vo výrokovej časti tohoto rozhodnutia, zodpovedá predávajúci podľa § 2 písm. b/ zákona o ochrane spotrebiteľa-**MH&CL, s.r.o.**

Na základe uvedených skutočností bolo účastníkovi konania písomnosťou zo dňa 9.11.2021 (s doručením do jeho elektronickej schránky na portáli www.slovensko.sk dňa 25.11.2021 uplynutím uložnej lehoty s fikciou doručenia) oznámené začatie správneho konania o uložení pokuty.

Vo vyjadrení, doručenom správne mu orgánu dňa 7.3.2021 prostredníctvom portálu www.slovensko.sk konateľ spoločnosti **MH&CL, s.r.o.** uviedol, že v čase jeho kúpy od dodávateľa výrobok nebol vyhlásený za nebezpečný, predávajúci nemal ako vedieť o nebezpečnosti daného výrobku a pevne verí, že mu nebude uložený žiaden postih.

./.

Správny orgán sa, po dôkladnom oboznámení so skutkovým stavom veci, berúc do úvahy zabezpečenie ochrany zdravia spotrebiteľov, ustálil v názore, že vyjadrenia a doručené doklady od účastníka konania nespochybnili zistený skutkový stav a jeho právne posúdenie. Správny orgán neviní účastníka konania za kúpu dotknutého výrobku, nakoľko daný antibakteriálny gél ON DERMO 500ml v tom čase nebol vyhlásený za nebezpečný, ale vydáva toto rozhodnutie v súvislosti s ponukou tohoto výrobku na webovom sídle účastníka konania dňa 4.9.2020, t. j. v čase, keď už bol vyhlásený za nebezpečný a preto účastník konania mal a mohol o danej nebezpečnosti výrobku vedieť a mal dodržať zákonnú povinnosť ponúkať len bezpečné výrobky. Zavinenie nie je pojmovým znakom a predpokladom vzniku zodpovednosti za túto kategóriu správnych deliktov, kde sa preukazuje len porušenie právnych povinností alebo zákazov, nakoľko sa jedná o tzv. absolútnu objektívnu zodpovednosť účastníka konania a preto je v tomto smere irelevantné, či bolo protiprávne konanie účastníka konania zapríčinené úmyselne alebo neúmyselne s tým, že účastník konania zodpovedá za dodržanie všetkých zákonom stanovených podmienok ponuky výrobkov bez ohľadu na akékoľvek okolnosti, ktoré spôsobili ich porušenie. Účastník konania svojimi vyjadreniami žiadnym spôsobom nespochybnil správnym orgánom zistený skutkový stav a preto vychádzajúc pri interpretácii právnej normy z gramatického výkladu ustanovenia § 24 zákona o ochrane spotrebiteľa, ktorý stanovuje správnemu orgánu povinnosť, nie možnosť, uložiť predávajúcemu postih za porušenie povinnosti ustanovenej týmto zákonom, vydáva správny orgán enunciatív v znení, ako je uvedené vyššie, s cieľom zabezpečiť zvýšenú ochranu slabšieho účastníka spotrebiteľského zmluvného vzťahu- spotrebiteľa.

Písomnosťou zo dňa 8.12.2021, ktorá sa považuje za doručeníu do elektronickej schránky účastníka konania na portáli www.slovensko.sk dňom 24.12.2020 (uplynutím úložnej lehoty s fikciou doručenia), bolo účastníkovi konania oznámené vydanie rozhodnutia v lehote 60 dní od začatia správneho konania z dôvodu zložitosti prípadu a kapacitných možností správneho orgánu.

Ako predávajúci podľa § 2 písm. b/ zákona o ochrane spotrebiteľa, je **MH&CL, s.r.o.** v zmysle ustanovenia § 6 ods. 1 v nadväznosti na § 6 ods. 6 vyššie citovanej právnej úpravy **povinná** ponúkať len bezpečné výrobky.

Rozhodujúcim pre konštatovanie, či bol zákon dodržaný, alebo porušený, je stav zistený v čase kontroly. Tým bol porušený § 6 ods. 1 v nadväznosti na § 6 ods. 6 zákona o ochrane spotrebiteľa.

Pri určovaní výšky pokuty prihliadol správny orgán v zmysle § 24 ods. 5 zákona o ochrane spotrebiteľa na charakter protiprávneho konania, závažnosť porušenia povinnosti, spôsob a následky porušenia povinnosti, spočívajúce v porušení práv spotrebiteľov chránených zákonom.

Biocídne výrobky, medzi ktoré patria aj dezinfekčné prostriedky, sú výrobkami určenými na ničenie, odpudzovanie a zneškodňovanie škodlivých organizmov, zabránenie ich škodlivému účinku alebo ochranu proti akémukoľvek škodlivému organizmu akýmkoľvek spôsobom, ktorý nie je fyzikálnym alebo mechanickým pôsobením. Vzhľadom na ich zloženie musia byť sprevádzané náležitými upozoreniami. *Antibakteriálny gél na ruky značky: ON DERMO* nemal biocídny účinok s poukazom na jeho zistenú nedostatočnosť ničenia baktérií a vírusov, a zároveň nemal splnené ani informačné povinnosti.

Spôsob protiprávneho konania spočíva v porušení povinnosti zo strany účastníka konania, v dôsledku ktorej dňa 4.9.2020, ponúkal spotrebiteľom *Antibakteriálny gél na ruky značky: ON DERMO*, nespĺňajúci požiadavky chemickej legislatívy, konkrétne nariadenia o biocídnych výrobkoch z hľadiska zloženia a nariadenia vzťahujúceho sa na ich označovanie. Cieľom danej legislatívy bolo informovať používateľov o obsahu alkoholu v danom výrobku a na to nadväzujúce riziká výstražnými upozoreniami alebo piktogramami, ako aj zabezpečiť vyhubenie baktérií a vírusov do takej miery, aby sa zabránilo preneseniu potenciálnych pôvodcov chorôb, najmä v tomto pandemickom období.

Následky protiprávneho konania účastníka konania spočívajú v znížení rozsahu práv spotrebiteľov a používateľov daného produktu, priznaných im zákonom, t. j. práva na ochranu ich zdravia aplikáciou dotknutého výrobku na ruky, ako aj práva na ochranu ich bezpečnosti a na informácie jeho využívaním. Zistený iný správny delikt patrí k ohrozovacím správnym deliktom, kedy pre definovanie protiprávneho konania stačí reálna hrozba protiprávneho následku a preto nie je nevyhnutné, aby následok aj nastal. Za najzávažnejší považuje správny orgán následok nelikvidácie baktérií a vírusov dezinfekčným prípravkom v takom množstve, ktoré už nemôže predstavovať žiadne bezprostredné nebezpečenstvo pre spotrebiteľa. Vzhľadom k zisteným rizikovým faktorom, spočívajúcich v nesplnení informačných povinností pre prítomnosť alkoholov a v nedostatočne účinnom pôsobení dezinfekčných zložiek výrobku, nemožno reálne vylúčiť nebezpečenstvo vzniku požiaru a ohrozenia zdravia.

Zákonodarcu stanovením povinnosti predávajúceho ponúkať len bezpečný dezinfekčný prostriedok pre spotrebiteľov a používateľov, garantoval týmto osobám právo na ochranu ich zdravia, bezpečnosti a na informácie, a to bez výnimky. Po zohľadnení konania zo strany účastníka konania, ktorý vo vyššie spomenutom časovom období ponúkal dotknutý antibakteriálny gél preukázateľne prostredníctvom svojho webového sídla bez legislatívou vyžadovaných upozorení a výstrah s nespĺnenými obsahovanými štandardami, vrátane miery, v akej je dané konanie spôsobilé ohroziť oprávnený záujem spotrebiteľa, používateľa, t. j. jeho zdravie a bezpečnosť, s dôrazom na to, že v prebiehajúcim pandemickom období je viac ako žiadúce očakávať správne fungovanie a vysokú účinnosť prípravku slúžiaceho na redukciu počtu baktérií a vírusov do bezprostredne zdravia neohrozujúcej miery, možno dané konanie účastníka konania považovať za závažné porušenie zákona.

Charakter protiprávneho konania predstavuje súhrn tohto konania spočívajúci vo vyššie uvedených skutočnostiach, na ktoré bolo pri určene výšky pokuty zo strany správneho orgánu prihliadnuté.

Účastník konania ako predávajúci, ktorý ponúka výrobky na trhu, nesie objektívnu zodpovednosť za dodržanie všetkých zákonom stanovených podmienok ich ponuky na trhu, bez ohľadu na zavinenie (úmysel, nedbanlivosť) alebo akékoľvek okolnosti, ktoré spôsobili porušenie zákona, pretože zavinenie nie je pojmovým znakom a predpokladom zodpovednosti za túto kategóriu správnych deliktov, kde sa preukazuje len porušenie právnej povinnosti.

Zákon o ochrane spotrebiteľa upravuje práva a povinnosti osôb, ktoré ponúkajú výrobky na trhu, ako aj ich zodpovednosť za porušenie povinností vyplývajúcich z citovanej právnej normy za účelom zabezpečenia ochrany spotrebiteľov, resp. používateľov. V zmysle danej právnej úpravy je účastník konania povinný konať s odbornou starostlivosťou a zároveň je povinný dodržiavať podmienky podnikania uvedené v príslušných právnych predpisoch, vrátane zákona o ochrane spotrebiteľa, od začiatku vykonávania svojej podnikateľskej činnosti.

Vyššie uvedené účastník konania preukázateľne nespĺnil, keď dokázateľne ponúkal spotrebiteľom nebezpečný výrobok, predstavujúci závažné riziko ohrozenia zdravia a bezpečnosti.

Európska únia vypracovala systém RAPEX umožňujúci rýchlu výmenu informácií o opatreniach a postupoch týkajúcich sa výrobkov predstavujúcich závažné a bezprostredné riziko pre bezpečnosť a ochranu zdravia spotrebiteľov so zámerom poskytnúť bezodkladnú ochranu spotrebiteľov zisťovaním nebezpečných výrobkov aj na trhu Slovenskej republiky a následným zabezpečením prijatia opatrení majúcich za následok okamžité a účinné stiahnutie týchto výrobkov z trhu, ich spätného prevzatia od spotrebiteľov a informovania spotrebiteľskej verejnosti o ich rizikovosti. Predávajúci je povinný sledovať bezpečnosť výrobkov na trhu.

Účelom zákona o ochrane spotrebiteľa, ktorý je vyjadrený v § 3 ods. 1, je zabezpečenie pre každého spotrebiteľa právo na ochranu jeho zdravia, bezpečnosti a na informácie, čomu zodpovedajú povinnosti predávajúceho, dodávateľa. Výrobok, ktorého ponuka, predaj, dodávka na trhu Slovenskej republiky, bolo správnym orgánom zistené, predstavuje riziko požiaru a umožňuje zvýšenie rizika infekcie. Preukázaním vyššie uvedeného nedostatku nebol tento účel v zákonom stanovenej miere dosiahnutý.

Pri ukladaní výšky postihu boli zobrazené do úvahy všetky vyjadrenia účastníka konania, vrátane odstránenia nebezpečného výrobku z ponuky dotknutého webového sídla dňa 1.4.2021, ako i skutočnosť, že u neho bolo zistené porušenie zákona o ochrane spotrebiteľa aj v minulosti v roku 2019, za čo bol postihovaný rozhodnutím č. P/0115/05/2019 zo dňa 15.8.2019 (ktoré nadobudlo právoplatnosť dňa 16.9.2019).

Inšpektorát Slovenskej obchodnej inšpekcie so sídlom v Žiline pre Žilinský kraj, ako príslušný správny orgán, preskúmal podkladový materiál v predmetnej veci v celom rozsahu a dospel k záveru, že protiprávny skutkový stav bol v tomto prípade spoľahlivo preskúmaný.

Správny orgán v zmysle § 24 ods. 1 zákona o ochrane spotrebiteľa, ukladá predávajúcemu, ktorý porušil svoje povinnosti ustanovené týmto zákonom alebo právne záväznými aktami Európskej únie v oblasti ochrany spotrebiteľa, pokutu až do výšky 66 400,- €.

Ukladanie pokút za správne delikty podlieha uváženiu správneho orgánu (diskrečná právomoc), v ktorom správny orgán v rámci zákonom dovoleného rozhodovacieho procesu v stanovených limitoch uplatňuje svoju právomoc a určí výšku sankcie. Výšku pokuty je v rámci administratívneho trestania nutné diferencovať a individualizovať, majú na zreteli základné funkcie ukladania sankcií - individuálnu a generálnu prevenciu, a represiu. Napriek tomu, že pokuta má byť citelná v majetkovej sfére účastníka konania, nakoľko má pôsobiť aj ako trest (represia) za spáchanie správneho deliktu, nemá byť pre účastníka konania likvidačná, a preto bola uložená v primeranej výške zodpovedajúcej zistenému protiprávnemu stavu a charakteru porušenia zákona, zohľadňujúcej všetky zákonné kritériá ovplyvňujúce jeho určenie, ako aj vývoj mimoriadnej situácie vyhlásenej v súvislosti s ohrozením verejného zdravia II. stupňa z dôvodu ochorenia COVID-19 spôsobeným korónou vírusom SARS-CoV-2.

./.

Keďže správny orgán napriek uvedenému uložil pokutu v spodnej hranici zákonnej sadzby, má za to, že pokuta uložená v tejto výške je vzhľadom na jej represívno-výchovnú funkciu, ako aj s prihliadnutím na zákonom stanovené medze a hľadiská, pokutou primeranou a zároveň pokutou zodpovedajúcou zistenému protiprávnemu stavu a charakteru porušenia zákona.

POUČENIE :

Proti tomuto rozhodnutiu je prípustné odvolanie, ktoré možno podať do 15 dní odo dňa doručenia, prostredníctvom Inšpektorátu Slovenskej obchodnej inšpekcie so sídlom v Žiline pre Žilinský kraj, Ústrednému inšpektorátu Slovenskej obchodnej inšpekcie so sídlom v Bratislave. V prípade, že uložená pokuta nebude v stanovenej lehote zaplatená ani podané odvolanie, bude jej plnenie vymáhané v zmysle zákona. Rozhodnutie je preskúmateľné súdom po vyčerpaní riadnych opravných prostriedkov.