

Slovenská obchodná inšpekcia
Inšpektorát Slovenskej obchodnej inšpekcie so sídlom v Žiline pre Žilinský kraj,
Predmestská 71, PO box 89, 011 79 ŽILINA

Číslo: P/0054/05/2023

Dňa: 03.11.2023



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, § 4 ods. 3 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 zákona 397/2008 Z. z. a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (**d'alej len zákon o ochrane spotrebiteľa**), § 9 ods. 1 zákona č. 377/2004 Z. z. o ochrane nefajčiarov a o zmene a doplnení niektorých zákonov v znení neskorších predpisov (**d'alej len zákon o ochrane nefajčiarov**) a podľa § 46 zákona č. 71/1967 Zb. o správnom konaní v znení neskorších predpisov (**d'alej len Správny poriadok**) s použitím analógie legis § 41 zákona č. 300/2005 Z. z. Trestný zákon v znení neskorších predpisov (**d'alej len Trestný zákon**)

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

účastníkovi konania: **Anna Kadlčíková, miesto podnikania: I. čsl. brigády – obchod OZ 3235/8, 036 07 Vrútky, splnomocnený právny zástupca: Advokátska kancelária BURIK s.r.o., Námestie Svetozára Hurbana Vajanského 2, 036 01 Martin, IČO: 52 804 364**
prevádzkareň: **Večierka Vrútky, I. čsl. brigády 8, Vrútky**
dátum vykonania kontroly: **dňa 16.8.2023**
IČO: **30 493 013**

Za spáchanie iných správnych deliktov v súbehu, a to:

1. pre porušenie povinnosti pre predávajúceho v zmysle § 16 ods. 1 písm. a/, b/, c/, d/, e/ zákona o ochrane spotrebiteľa

• **vydať spotrebiteľovi doklad o kúpe, v ktorom je uvedené obchodné meno a miesto podnikania fyzickej osoby, adresa prevádzkarne, dátum predaja, názov a množstvo výrobku, cena jednotlivého výrobku a celková cena, ktorú spotrebiteľ zaplatil, keď bolo kontrolou dodržiavania povinností vyplývajúcich zo zákona o ochrane spotrebiteľa, vykonanou dňa 16.8.2023 u účastníka konania: *Anna Kadlčíková, miesto podnikania: I. čsl. brigády – obchod OZ 3235/8, 036 07 Vrútky* v prevádzkarni: *Večierka Vrútky, I. čsl. brigády 8, Vrútky*, zistené, že na kontrolný nákup (v hodnote 6,70€, v ktorom bola zakúpená elektronická cigareta: *jednorazová SMOK NOVO BAR WATERMELON ICE á 6,70€/ks v počte 1 ks*) účastník konania - predávajúci nevydal spotrebiteľovi žiaden doklad o kúpe výrobku; týmto konaním sa účastník konania ako predávajúci dopustil spáchania iného správneho deliktu podľa § 24 ods. 1 zákona o ochrane spotrebiteľa (za ktorý je stanovená sankcia od 0 eur do 66 400 eur)**

2. pre nerešpektovanie zákazu pre fyzickú osobu- podnikateľa v zmysle § 6 ods. 3 zákona o ochrane nefajčiarov:

• **predávať elektronické cigarety osobám mladším ako 18 rokov, keď bolo kontrolou dodržiavania povinností vyplývajúcich zo zákona o ochrane nefajčiarov, vykonanou dňa 16.8.2023 u účastníka konania: *Anna Kadlčíková, miesto podnikania: I. čsl. brigády – obchod OZ 3235/8, 036 07 Vrútky* v prevádzkarni: *Večierka Vrútky, I. čsl. brigády 8, Vrútky*, zistené, že účastník konania- fyzická osoba- podnikateľ, resp. jeho zamestnanec, v kontrolnom nákupe v hodnote 6,70€, predal osobe mladšej ako 18 rokov (Ondrej Ž., 13 rokov, dátum narodenia: 6.7.2010) elektronickú cigaretu: *jednorazovú SMOK NOVO BAR WATERMELON ICE á 6,70€/ks v počte 1 ks*; týmto konaním sa účastník konania ako fyzická osoba-podnikateľ dopustil spáchania iného správneho deliktu podľa § 10 ods. 1 zákona o ochrane nefajčiarov (za ktorý je stanovená sankcia od 331 eur do 6 638 eur)**

u k l a d á

podľa § 24 ods. 1 zákona o ochrane spotrebiteľa účastníkovi konania úhrnnú pokutu vo výške 1900,-€, slovom jedentisícdeväťsto 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-00540523.

O d ô v o d n e n i e

Dňa 16.8.2023 vykonali inšpektori Slovenskej obchodnej inšpekcie v prevádzkarni: *Večierka Vrútky, I. čsl. brigády 8, Vrútky* kontrolu so zistenými nedostatkami, za ktoré v plnej miere zodpovedá účastník konania: *Anna Kadlčíková, miesto podnikania: I. čsl. brigády – obchod OZ 3235/8, 036 07 Vrútky*.

Nezabezpečili ste dodržanie povinnosti a zákazu pre predávajúceho a pre fyzickú osobu-podnikateľa:

V zmysle § 2 písm. a/ zákona o ochrane spotrebiteľa sa spotrebiteľom rozumie fyzická osoba, ktorá pri uzatváraní a plnení spotrebiteľskej zmluvy nekoná v rámci predmetu svojej podnikateľskej činnosti, zamestnania alebo povolania.

V zmysle § 2 písm. b/ zákona o ochrane spotrebiteľa sa 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. f/ zákona o ochrane spotrebiteľa sa výrobkom rozumie nová, použitá alebo upravená hnuiteľná vec, ktorá bola vyrobená, vytváraná alebo inak získaná, bez ohľadu na stupeň jej spracovania, a ktorá je určená na ponuku spotrebiteľovi alebo pri ktorej možno predpokladať, že ju spotrebiteľ použije, ak sa táto vec dodáva za odplatu alebo bezodkladne; výrobkom je aj hnuiteľná vec, ktorá je súčasťou alebo príslušenstvom inej hnuiteľnej veci alebo nehnuiteľnej veci, elektrina, plyn, voda alebo teplo určené pre spotrebiteľa.

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 § 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 § 16 ods.1 písm. a/, b/, c/, d/, e/ zákona o ochrane spotrebiteľa je predávajúci povinný vydať spotrebiteľovi doklad o kúpe výrobku, v ktorom je uvedené obchodné meno a miesto podnikania fyzickej osoby, adresa prevádzkarne, dátum predaja, názov a množstvo výrobku, cena jednotlivého výrobku a celková cena, ktorú spotrebiteľ zaplatil.

Účastník konania ako predávajúci nezabezpečil dodržanie tejto povinnosti, keď bolo kontrolou dodržiavania povinností vyplývajúcich zo zákona o ochrane spotrebiteľa, vykonanou dňa 16.8.2023 u účastníka konania: *Anna Kadlčíková, miesto podnikania: I. čsl. brigády – obchod OZ 3235/8, 036 07 Vrútky* v prevádzkarni: *Večierka Vrútky, I. čsl. brigády 8, Vrútky*, zistené, že na kontrolný nákup (v hodnote 6,70€, v ktorom bola zakúpená elektronická cigareta: *jednorazová SMOK NOVO BAR WATERMELON ICE á 6,70€/ks v počte 1 ks*) účastník konania - predávajúci nevydal spotrebiteľovi žiaden doklad o kúpe výrobku (predávajúci tržbu len zaevidoval do elektronickej registračnej pokladnice), čím účastník konania ako predávajúci porušil povinnosť vydať spotrebiteľovi doklad o kúpe výrobku, v ktorom je uvedené obchodné meno a miesto podnikania fyzickej osoby, adresa prevádzkarne, dátum predaja, názov a množstvo výrobku, cena jednotlivého výrobku a celková cena, ktorú spotrebiteľ zaplatil. **Týmto konaním sa účastník konania ako predávajúci dopustil spáchania iného správneho deliktu podľa § 24 ods. 1 zákona o ochrane spotrebiteľa (za ktorý je stanovená sankcia od 0 eur do 66 400 eur).**

Podľa § 2 ods. 4 písm. o/ zákona o ochrane nefajčiakov sa elektronickou cigaretou rozumie výrobok podľa osobitného predpisu (ktorým je zákon č. 89/2016 Z. z. o výrobe, označovaní a predaji tabakových výrobkov a súvisiacich výrobkov v znení neskorších predpisov, konkrétne § 2 ods. 3 písm. p/) a je to výrobok, ktorý možno použiť na spotrebúvanie výparov obsahujúcich nikotín prostredníctvom náustku, alebo akákoľvek zložka tohto výrobku vrátane zásobníka, nádržky a zariadenia bez zásobníka alebo nádržky; elektronické cigarety môžu byť jednorazové alebo opakovane naplniteľné pomocou plniacej fľaštičky a nádržky alebo opakovane použiteľné pomocou jednorazových zásobníkov.

Podľa § 5 ods. 3 zákona o štátnej kontrole vnútorného trhu vo veciach ochrany spotrebiteľa je Slovenská obchodná inšpekcia na základe predchádzajúceho písomného súhlasu zákonného zástupcu maloletej osoby oprávnená vykonať kontrolu dodržiavania zákazu predaja podľa zákona o ochrane nefajčiarov za prítomnosti maloletej osoby, ktorá vykoná kontrolný nákup.

Podľa § 9 ods. 1 písm. a/ zákona o ochrane nefajčiarov je povinný vykonávať kontrolu dodržiavania tohto zákona kontrolný orgán- Slovenská obchodná inšpekcia.

Podľa § 6 ods. 3 zákona o ochrane nefajčiarov sa zakazuje predávať tabakové výrobky, výrobky, ktoré sú určené na fajčenie a neobsahujú tabak, bezdymové tabakové výrobky, elektronické cigarety a nikotínové vrecúška bez obsahu tabaku osobám mladším ako 18 rokov.

Účastník konania ako fyzická osoba- podnikateľ nezabezpečil rešpektovanie tohto zákazu, keď bolo kontrolou rešpektovania zákazov vyplývajúcich zo zákona o ochrane nefajčiarov, vykonanou dňa 16.8.2023 u účastníka konania: *Anna Kadlčíková, miesto podnikania: I. čsl. brigády – obchod OZ 3235/8, 036 07 Vrútky* v prevádzkarni: *Večierka Vrútky, I. čsl. brigády 8, Vrútky*, zistené, že účastník konania- fyzická osoba- podnikateľ, resp. jeho zamestnanec, v kontrolnom nákupe v hodnote 6,70€, predal osobe mladšej ako 18 rokov (Ondrej Ž., 13 rokov, dátum narodenia: 6.7.2010) elektronickú cigaretu: jednorazovú SMOK NOVO BAR WATERMELON ICE á 6,70€/ks v počte 1 ks, čím účastník konania ako fyzická osoba- podnikateľ **nerešpektoval zákaz predávať elektronické cigarety osobám mladším ako 18 rokov.** Týmto konaním sa účastník konania ako **fyzická osoba-podnikateľ dopustil spáchania iného správneho deliktu podľa § 10 ods. 1 zákona o ochrane nefajčiarov (za ktorý je stanovená sankcia od 331 eur do 6 638 eur).**

Za zistené nedostatky, a tým aj preukázané porušenie zákona citovaného vo výrokovvej časti tohoto rozhodnutia, zodpovedá predávajúci podľa zákona o ochrane spotrebiteľa a fyzická osoba-podnikateľ podľa zákona o ochrane nefajčiarov: **Anna Kadlčíková.**

Na základe uvedených skutočností bolo účastníkovi konania písomnosťou zo dňa 3.10.2023 (s listinným doručením prostredníctvom portálu www.slovensko.sk dňa 6.10.2023) oznámené začatie správneho konania o uložení pokuty.

Dňa 13.10.2023 bolo kontrolnému správne mu orgánu, od splnomocneného právneho zástupcu účastníka konania (prostredníctvom portálu www.slovensko.sk) na základe *Plnomocenstva zo dňa 13.10.2023*, doručené oznámenie o prevzatí zastupovania a žiadosť o nazretie do spisu (ktorej správny orgán odpoveďou zo dňa 13.10.2023 vyhovel a dňa 20.10.2023 sa na správnom orgáne uskutočnilo nazeranie do spisu za účasti splnomocneného právneho zástupcu účastníka konania).

V zmysle § 33 ods. 2 Správneho poriadku mal účastník konania, resp. jeho splnomocnený právny zástupca, možnosť vyjadriť sa k zisteným nedostatkom, toto právo však nevyužil.

Správny orgán, po dôkladnom oboznámení so skutkovým stavom veci, berúc do úvahy zabezpečenie ochrany spotrebiteľov a osôb mladších ako 18 rokov, zdôrazňuje absolútnu zodpovednosť účastníka konania, koncipovanú na objektívnom princípe, teda bez ohľadu na akékoľvek okolnosti, ktoré spôsobili porušenie zistenej povinnosti a zákazu a to bez ohľadu na úmysel alebo nedbanlivosť alebo akékoľvek okolnosti, ktoré spôsobili porušenie zákona. Zavinenie nie je pojmovým znakom a predpokladom vzniku zodpovednosti za túto kategóriu správnych deliktov, kde sa preukazuje len porušenie právnych povinností alebo zákazov, a preto je v tomto slova zmysle právne nevýznamné,

či boli zistené nedostatky spôsobené úmyselne alebo nie. V prípadoch, kedy sa vykonáva kontrola za účelom zistenia porušenia zákazu vyplývajúceho z ustanovenia § 6 ods. 3 zákona o ochrane nefajčiarov, a tým, i za účelom získania prípadného dôkazu nesplnenia uvedeného zákazu, je nevyhnutná účasť maloletých osôb. Oprávnenie použitia maloletej osoby pri výkone danej kontroly je s účinnosťou od 31.6.2013 výslovne zakotvené v § 5 ods. 3 zákona o štátnej kontrole vnútorného trhu vo veciach ochrany spotrebiteľa. Uvedené ustanovenie ako jedinú podmienku použitia maloletej osoby stanovuje písomný súhlas zákonného zástupcu maloletého. V prejednávanom prípade maloletý Ondrej Ž. sa kontrolného nákupu, uskutočneného dňa 16.8.2023 v kontrolovanej prevádzkarni, zúčastnil s predchádzajúcim súhlasom svojho zákonného zástupcu, ktorého písomné vyhotovenie je súčasťou spisového materiálu. Vzhľadom na vyššie uvedené inšpektori Slovenskej obchodnej inšpekcie postupovali zákonným spôsobom. Vychádzajúc pri interpretácii právnej normy z gramatického výkladu ustanovení § 24 ods. 1 zákona o ochrane spotrebiteľa a § 10 ods. 1 zákona o ochrane nefajčiarov, ktoré stanovujú Slovenskej obchodnej inšpekcii povinnosť, nie možnosť, uložiť predávajúcemu za porušenie povinností ustanovených zákonom o ochrane spotrebiteľa a fyzickej osobe-podnikateľovi, ktorá nerešpektuje zákaz predaja podľa § 6 zákona o ochrane nefajčiarov, pokutu, vydáva správny orgán enunciat v znení, ako je uvedené vyššie, s cieľom zabezpečiť zvýšenú ochranu spotrebiteľa a maloletej osoby.

Ako predávajúca podľa zákona o ochrane spotrebiteľa, **ste** v zmysle ustanovenia § 16 ods. 1 písm. a/, b/, c/, d/, e/ vyššie citovanej právnej úpravy **povinná** vydať spotrebiteľovi doklad o kúpe výrobku, v ktorom je uvedené obchodné meno a miesto podnikania fyzickej osoby, adresa prevádzkarne, dátum predaja, názov a množstvo výrobku, cena jednotlivého výrobku a celková cena, ktorú spotrebiteľ zaplatil, a zároveň ako fyzická osoba- podnikateľ podľa zákona o ochrane nefajčiarov **nesmiete** v zmysle § 8 ods. 1 písm. b/ tejto právnej úpravy predávať elektronické cigarety osobám mladším ako 18 rokov.

Rozhodujúcim pre konštatovanie, či bol zákon dodržaný, alebo porušený, je stav zistený v čase kontroly.

Orgán dozoru v zmysle § 24 ods. 1 zákona o ochrane spotrebiteľa uloží predávajúcemu, ktorý porušil svoje povinnosti stanovené týmto zákonom alebo právne záväznými aktami Európskej únie v oblasti ochrany spotrebiteľa pokutu až do výšky 66 400 eur.

Slovenská obchodná inšpekcia v zmysle § 10 ods. 1 zákona o ochrane nefajčiarov uloží fyzickej osobe-podnikateľovi, ktorá nerešpektuje zákaz alebo obmedzenie predaja výrobkov podľa § 6 citovaného zákona, pokutu od 331 eur do 6 638 eur.

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 vyplýva, že pri súbehu viacerých správnych deliktov je nedostatok špeciálnej úpravy potrebné preklenúť použitím analógie, prvotne v právnom predpise, ktorý je svojím obsahom najbližším v súvislosti s riešenou právnou otázkou (per analogiam legis). Pri absencii výslovnej právnej úpravy je potrebné na základe analógie legis použiť tzv. absorpcnú zásadu v zmysle ustanovenia § 41 ods. 1 Trestného zákona, podľa ktorého: „*Ak súd odsudzuje za dva alebo viac trestných činov, uloží mu úhrnný trest podľa toho zákonného ustanovenia, ktoré sa vzťahuje na trestný čin z nich najprísnejšie trestný. Popri trestu prípustnom podľa takého zákonného ustanovenia možno v rámci úhrnného trestu uložiť aj iný druh trestu, ak jeho uloženie by bolo odôvodnené niektorým zo zbiehajúcich sa trestných činov. Ak sú dolné hranice trestných sadzieb trestov odňatia slobody rôzne, je dolnou hranicou úhrnného trestu najvyššia z nich.*“

Podstata absorpčnej zásady tkvie v absorpcii sadzieb, kedy prísnejší trest pohlcuje miernejší. **Aplikácia absorpčnej zásady je uplatňovaná v prospech účastníka konania, pretože uložením úhrnnej sankcie sa sleduje primeranosť postihu, nakoľko uplatnenie kumulačnej (sčítacej) zásady by mohlo viesť k neúmerne vysokej pokute.** V zmysle vyššie uvedeného sa za najprísnejšie postihnuteľný iný správny delikt bude považovať ten, za ktorý je možné uložiť pokutu s najvyššou sadzou. Pri rovnakých sadzbách pokút správny orgán uloží sankciu podľa sadzby za ktorýkoľvek z týchto deliktov.

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, spočívajúcej v porušení práv spotrebiteľov chránených dotknutými zákonnými ustanoveniami.

Pri určovaní výšky pokuty sa v zmysle § 10 ods. 7 zákona o ochrane nefajčiarov prihliada na závažnosť porušenia zákazu, čas trvania a na vzniknuté alebo hroziace škodlivé následky na zdravie.

Závažnosť protiprávneho konania spočíva v tom, že zákonodarca stanovením plnenia povinnosti vydať spotrebiteľovi doklad o kúpe výrobkov a stanovením dodržiavania zákazu pre fyzickú osobu-podnikateľa predávať elektronické cigarety osobám mladším ako 18 rokov, garantoval spotrebiteľovi právo na ochranu jeho ekonomických záujmov a právo na informácie, a osobe mladšej ako 18 rokov právo na ochranu jej zdravia, pričom porušenie danej povinnosti a daného zákazu vzhľadom na reálnu možnosť privedenia ujmy na strane spotrebiteľa a maloletej osoby, považuje správny orgán za závažné porušenie zákona. Konaním účastníka konania nebol úmysel zákonodarcu naplnený. Spôsob protiprávneho konania spočíva v porušení povinnosti zo strany účastníka konania, v dôsledku ktorej nevydal spotrebiteľovi žiaden doklad o kúpe výrobku. Čas trvania so zákonom nesúladného skutkového stavu možno datovať na deň 16.8.2023 v období vykonania kontrolného nákupu elektronickej cigarety prostredníctvom maloletej osoby. Pri určení výšky pokuty boli zohľadnené hroziace škodlivé následky na zdravie osoby mladšej ako 18 rokov, ktorá patrí do osobitne zraniteľnej vekovej skupiny v súvislosti s možným vznikom závislosti na nikotíne, a to z psychologického hľadiska, ako i z pohľadu fyzického vývoja. Po zohľadnení týchto následkov, ako aj následkov, spočívajúcich v znížení rozsahu práv spotrebiteľa, priznaných mu zákonom, t. j. práva na ochranu jeho ekonomických záujmov a práva na informácie, keď nevydaním dokladu o kúpe výrobku môže dôjsť k sťaženiu pozície spotrebiteľa pri preukazovaní kúpno-predajného vzťahu (napríklad pri uplatňovaní práva zo zodpovednosti za vady výrobku), vrátane miery v akej sú spôsobilé ohroziť oprávnené záujmy maloletej osoby a spotrebiteľa a jeho základné práva, možno opätovne hodnotiť uvedené konanie účastníka konania ako závažné porušenie zákona. Zistené iné správne delikty patria k ohrozovacím správnym deliktom, kedy pre definovanie protiprávneho konania stačí reálna hrozba protiprávneho následku a preto nie je nevyhnutné, aby následok aj nastal. Charakter protiprávneho konania predstavuje súhrn tohoto konania zahŕňajúci vyššie uvedené skutočnosti, na ktoré bolo pri určení výšky pokuty zo strany správneho orgánu prihliadnuté. Z hľadiska miery zavinenia správny orgán prihliadol i na tú skutočnosť, že účastník konania ako predávajúci s povinnosťou vydania dokladu o kúpe výrobku a fyzická osoba-podnikateľ so zákazom predaja elektronických cigariet osobám mladším ako 18 rokov, nesie objektívnu zodpovednosť za dodržanie všetkých zákonom stanovených podmienok predaja výrobkov bez ohľadu na akékoľvek subjektívne okolnosti, ktoré spôsobili ich porušenie. Predávajúci má v rámci svojej odbornej starostlivosti povinnosť zabezpečiť dodržiavanie zákona, a to priamo i nepriamo prostredníctvom svojich zamestnancov, a teda má zabezpečiť, aby sa jeho zamestnanci pri predaji elektronických cigariet nespoliehali na výzor kupujúceho vzhľadom na skutočnosť, že maloletí v súčasnej dobe svojím výzorom pôsobia staršie.

Zákon o ochrane nefajčiarov za účelom odstránenia akýchkoľvek pochybností o tom, či sa jedná o plnoletú alebo neplnoletú osobu, nepriamo umožňuje predávajúcemu overiť si dátum narodenia kupujúceho-spotrebiteľa, u ktorého má predávajúci pochybnosti, či spĺňa podmienku veku, a požiadať ho predloženie dokladu preukazujúceho jeho skutočný vek. Poskytnutie tohoto údajja je dobrovoľné, ale v prípade, že sa spotrebiteľ odmietne preukázať, má predávajúci zákonnú možnosť odmietnuť realizáciu predaja. Pokiaľ predávajúci predáva elektronické cigarety a potrebu overenia veku ponecháva len na subjektívne posúdenie predavača, vždy nesie riziko, že dôjde k porušeniu zákona, za ktoré predávajúci zodpovedá objektívne. Predavač mal možnosť si overiť dátum narodenia kupujúceho-spotrebiteľa, túto možnosť nevyužil, následne nesprávne odhadol jeho vek, no predmetné subjektívne posúdenie vzhľadom na maloletého nezabavuje predávajúceho objektívnej zodpovednosti za porušenie zákazu predaja elektronickej cigarety osobe mladšej ako 18 rokov (v danom prípade osobe vo veku 13 rokov), nevynímajúc ani objektívnu zodpovednosť za porušenie povinnosti vydať spotrebiteľovi doklad o kúpe výrobku.

Účastník konania nekonal s odbornou starostlivosťou, ktorou sa 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, keď spotrebiteľ rozumne očakával od účastníka konania ako predávajúceho vydanie dokladu o kúpe výrobku.

Ustanovenie § 6 ods. 3 zákona o ochrane nefajčiarov o zákaze predaja elektronickej cigarety osobám mladším ako 18 rokov a ustanovenie § 16 ods. 1 zákona o ochrane spotrebiteľa o povinnosti vydať spotrebiteľovi doklad o kúpe výrobku, sú kogentnými ustanoveniami, ktoré nepripúšťajú ich modifikáciu ani vylúčenie ich normatívneho, t. j. zaväzujúceho účinku. Normotvorca v súvislosti s dodržiavaním daného zákazu a povinnosti nepripúšťa žiadne výnimky, za ktorých by bolo možné ich nerešpektovať. Účastník konania ako predávajúci a fyzická osoba- podnikateľ je povinný dodržiavať podmienky podnikania uvedené v príslušných právnych predpisoch, vrátane zákona o ochrane spotrebiteľa a zákona o ochrane nefajčiarov, a to od začiatku vykonávania svojej podnikateľskej činnosti.

Konaním účastníka konania došlo k zásahu do práv spotrebiteľa a osoby mladšej ako 18 rokov, a to nedodržaním povinnosti vydať spotrebiteľovi doklad o kúpe výrobku a nerešpektovaním zákazu predaja sortimentu, ktorý sa osobe mladšej ako 18 rokov nesmie predávať, keď účastník konania, resp. jeho zamestnanec, nevyvinul ani len minimálnu iniciatívu overiť si vek maloletej osoby, vykonávajúcej kontrolný nákup a na základe toho jej odmietnuť predávať elektronickej cigarety.

Inšpektorát Slovenskej obchodnej inšpekcie so sídlom v Žiline pre Žilinský kraj, ako príslušný správny orgán, preskúmal podkladový materiál v predmetnej veci v celom rozsahu, dodržal zásadu materiálnej (objektívnej) pravdy spoločne so zásadou zákonnosti a zásadou voľného hodnotenia dôkazov v zmysle Správneho poriadku a dospel k záveru, že protiprávny skutkový stav bol v tomto prípade spoľahlivo preskúmaný.

Účelom zákona o ochrane spotrebiteľa, ktorý je vyjadrený v § 3 ods. 1, je zabezpečenie pre každého spotrebiteľa právo na ochranu jeho ekonomických záujmov, ako aj právo na informácie, aj vydaním dokladu o kúpe výrobku. Účelom zákona o ochrane nefajčiarov, ktorý je vyjadrený v § 1, je zabezpečenie ochrany osôb mladších ako 18 rokov pred vznikom závislosti od nikotínu ako návykovej látky predajom aj elektronickej cigarety. Preukázaním vyššie uvedených nedostatkov nebol stanovený účel v zákonom stanovenej miere dosiahnutý.

Pri stanovení výšky sankcie bola zohľadnená skutočnosť, že porušenie zákona je u predávajúceho a u fyzickej osoby- podnikateľa, pri aplikácii absorpčnej zásady, postihované už opakovane, nakoľko účastníkovi konania bola za porušenie povinnosti podľa § 16 ods. 1 zákona o ochrane spotrebiteľa a za nerešpektovanie zákazu podľa § 6 ods. 3 zákona o ochrane nefajčiarov uložená sankcia rozhodnutím P/0061/05/2021 zo dňa 27.10.2021, ktoré nadobudlo právoplatnosť dňa 18.11.2021.

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, majúc 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 jej určenie.

Inšpektorát Slovenskej obchodnej inšpekcie so sídlom v Žiline pre Žilinský kraj výšku pokuty odôvodnil tak, že aplikoval pravidlá pre ukladanie úhrnného trestu, t. j. uložil pokutu za viaceré delikty v zmysle ustanovení vzťahujúcich sa na iný správny delikt najprísnejšie postihnuteľný.

Po zvážení a vyhodnotení všetkých podkladov rozhodnutia, s prihliadnutím na všetky okolnosti riešenej záležitosti, s dôrazom na relevanciu vydania dokladu o kúpe výrobku a ochrany maloletej osoby (pred vznikom závislosti od nikotínu), ktorá mohla byť konaním účastníka konania preukázateľne ohrozená, považuje správny orgán stanovenú sankciu za primeranú, plniacu preventívnu i represívnu funkciu. Z uvedených dôvodov bolo rozhodnuté tak, ako je uvedené vo výrokovvej časti rozhodnutia.

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.