

SLOVENSKÁ OBCHODNÁ INŠPEKCIA
Inšpektorát Slovenskej obchodnej inšpekcie so sídlom v Žiline pre Žilinský kraj,
Predmestská 71, PO box 89, 011 79 Žilina

Číslo: P/0081/05/2024

Dňa: 06.11.2024



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 (ďalej len „zákon o štátnej kontrole vnútorného trhu“), podľa § 20 zákona č. 250/2007 Z. z. o ochrane spotrebiteľa a o zmene zákona SNR č. 372/1990 Zb. o priestupkoch v znení účinnom do 30.06.2024 a podľa § 46 zákona č. 71/1967 Zb. o správnom konaní v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon o správnom konaní“)

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

účastníkovi konania: **ELIZZ s.r.o., Vojtaššákova 601/117, 027 44 Tvrdošín**
IČO: 54 015 332

na základe kontroly vykonanej dňa 26.06.2024 v sídle Inšpektorátu Slovenskej obchodnej inšpekcie so sídlom v Žiline pre Žilinský kraj, Predmestská 71, 011 79 Žilina, v prítomnosti konateľa účastníka konania, ktorý vykonáva predaj na základe zmluvy uzavretej na diaľku prostredníctvom prostriedkov diaľkovej komunikácie a je prevádzkovateľom aktívneho webového sídla <https://elizz.sk/>, začatej dňa 26.03.2024 vykonaním objednávky tovaru (1 ks HAPP 600 ELIZZ Stix – Mango Ice á 8,90 €/ks a 1 ks Single ELIZZ Stix – Mango Ice á 9,90 €/ks) z aktívneho webového sídla <https://elizz.sk/> pod utajenou identitou (P.Z., e-mail: z.....a@azet.sk), na ktorý bol účastníkom konania vystavený

doklad o kúpe výrobku – faktúra č. 2024100151 zo dňa 26.03.2024, pokračujúcej dňa 08.04.2024 spísaním a zaslaním výzvy na doručenie dokladov, dňa 09.04.2024 doručení dokladov zo strany účastníka konania, dňa 30.05.2024 spísaním predvolania, dňa 31.05.2024 zaslaním predvolania a následným dohodnutím termínu kontroly a ukončenej dňa 26.06.2024 spísaním inšpekčného záznamu z vykonanej kontroly s konateľom účastníka konania

pre porušenie povinnosti podľa § 15 ods. 4 zákona č. 89/2016 Z. z. o výrobe, označovaní a predaji tabakových výrobkov a súvisiacich výrobkov a o zmene a doplnení niektorých zákonov (ďalej len „zákon o výrobe, označovaní a predaji tabakových výrobkov a súvisiacich výrobkov“), v zmysle ktorého je dovozca elektronických cigariet povinný zabezpečiť, aby spotrebiteľské balenia elektronických cigariet obsahovalo leták s informáciami o používaní a skladovaní elektronickej cigarety vrátane upozornenia, že sa neodporúča, aby elektronické cigarety používali mladiství a nefajčiari, kontraindikáciách, varovaniach pre konkrétne rizikové skupiny, možných nepriaznivých účinkoch, návykovosti a toxicite, kontaktných údajoch výrobcu, dovozcu, keď vyššie uvedenou kontrolou bolo zistené, že účastník konania v postavení dovozcu podľa § 2 ods. 3 písm. a) zákona o výrobe, označovaní a predaji tabakových výrobkov a súvisiacich výrobkov, nezabezpečil aby jeden druh výrobku - elektronická cigareta s obsahom nikotínu (ktorý bol zakúpený do kontrolného nákupu prostredníctvom aktívneho webového sídla kontrolovanej osoby <https://elizz.sk/>), označený priamo na výrobku HAPP 600 Mango Ice, na webovou sídlo označený s dodatkom HAPP 600 ELIZZ Stix – Mango Ice a označený na obale výrobku s dodatkom HAPP 600 Mango Ice 600 PUFFS á 8,90 €/kus, konkrétne jeho spotrebiteľské balenie obsahovalo leták s informáciami o používaní a skladovaní elektronickej cigarety vrátane upozornenia, že sa neodporúča, aby elektronické cigarety používali mladiství a nefajčiari; kontraindikáciách; varovaniach pre konkrétne rizikové skupiny; možných nepriaznivých účinkoch; návykovosti a toxicite; kontaktných údajoch výrobcu, dovozcu. Účastník konania nadobudol predmetný výrobok z Číny na základe nadobúdacieho dokladu – faktúry označenej ako *Proforma invoice* zo dňa 29.06.2022 od dodávateľa ShenZhen Banana Times Technology Co., Ltd., Mingyou Procurement Center, Fishing Community, Xixiang Sub-District, Shenzhen City, Guangdong Province, China.;

pre porušenie povinnosti podľa § 15 ods. 5 písm. c) zákona o výrobe, označovaní a predaji tabakových výrobkov a súvisiacich výrobkov, v zmysle ktorého je dovozca elektronických cigariet povinný zabezpečiť, aby sa na spotrebiteľských baleniach a na akýchkoľvek vonkajších obaloch elektronických cigariet uvádzalo toto zdravotné varovanie: „Tento výrobok obsahuje nikotín, ktorý je vysoko návykovou látkou.“, keď vyššie uvedenou kontrolou bolo zistené, že účastník konania v postavení dovozcu podľa § 2 ods. 3 písm. a) zákona zákon o výrobe, označovaní a predaji tabakových výrobkov a súvisiacich výrobkov, nezabezpečil aby na jednom druhu vyššie uvedeného výrobku, konkrétne na jeho spotrebiteľskom balení bolo uvedené zdravotné varovanie: „Tento výrobok obsahuje nikotín, ktorý je vysoko návykovou látkou.“, nakoľko zdravotné varovanie bolo uvedené len v cudzojazyčnom znení: „WARNING: This product contains nicotine. Nicotine is an addictive chemical“;

pre porušenie povinnosti podľa § 12 ods. 2 zákona č. 250/2007 Z. z. o ochrane spotrebiteľa a o zmene zákona SNR č. 372/1990 Zb. o priestupkoch v znení účinnom do 30.06.2024 (ďalej len „zákon o ochrane spotrebiteľa“) – v zmysle ktorého predávajúci musí zabezpečiť, aby ním predávaný výrobok bol zreteľne označený údajmi o výrobcovi alebo aj o dovozcovi, o miere, o spôsobe použitia a údržby výrobku a o nebezpečenstve, ktoré vyplýva z jeho nesprávneho použitia alebo údržby, o podmienkach uchovávaní a skladovania výrobku, keď vyššie uvedenou kontrolou

bolo zistené, že účastník konania v postavení dovozcu podľa § 2 písm. d) zákona o ochrane spotrebiteľa a súčasne v postavení predávajúceho podľa § 2 písm. b) tohto zákona nezabezpečil aby ním dovezený a predávaný jeden druh výrobku – výrobok bez obsahu nikotínu (ktorý bol zakúpený do kontrolného nákupu prostredníctvom aktívneho webového sídla kontrolovanej osoby <https://elizz.sk/>), označený priamo na výrobku a obale **ELIZZ Mango Ice**, na webovou sídlo označený s dodatkom Single ELIZZ Stix – Mango Ice á 9,90 €, bol zreteľne označený údajmi o výrobcovi alebo aj o dovozcovi, o miere, o spôsobe použitia a údržby výrobku a o nebezpečenstve, ktoré vyplýva z jeho nesprávneho použitia alebo údržby, o podmienkach uchovávaní a skladovania výrobku. Účastník konania nadobudol predmetný výrobok z Číny na základe nadobúdacieho dokladu – faktúry označenej ako *Proforma invoice* zo dňa 29.06.2022 od dodávateľa ShenZhen Banana Times Technology Co., Ltd., Mingyou Procurement Center, Fishing Community, Xixiang Sub-District, Shenzhen City, Guangdong Province, China.;

u k l a d á

účastníkovi konania podľa § 24 ods. 1 zákona o ochrane spotrebiteľa úhrnnú pokutu vo výške **1500,- €**, slovom **jedentisícpäťsto eur**, ktorú je účastník konania povinný 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-00810524.

O d ô v o d n e n i e

Dňa 26.06.2024 vykonali inšpektori Inšpektorátu Slovenskej obchodnej inšpekcie so sídlom v Žiline pre Žilinský kraj kontrolu v sídle Inšpektorátu Slovenskej obchodnej inšpekcie so sídlom v Žiline pre Žilinský kraj, Predmestská 71, 011 79 Žilina, v prítomnosti konateľ a účastníka konania. Účastník konania vykonáva predaj na základe zmluvy uzavretej na diaľku prostredníctvom prostriedkov diaľkovej komunikácie a je prevádzkovateľom aktívneho webového sídla <https://elizz.sk/>. Kontrola bola začatá dňa 26.03.2024 vykonaním objednávky tovaru (1 ks HAPP 600 ELIZZ Stix – Mango Ice á 8,90 €/ks a 1 ks Single ELIZZ Stix – Mango Ice á 9,90 €/ks) z aktívneho webového sídla <https://elizz.sk/> pod utajenou identitou (P.Z., e-mail: z.....a@gmail.com), na ktorý bol účastníkom konania vystavený doklad o kúpe výrobku – faktúra č. 2024100151 zo dňa 26.03.2024, ktorá pokračovala dňa 08.04.2024 spísaním a zaslaním výzvy na doručenie dokladov, dňa 09.04.2024 doručením dokladov zo strany účastníka konania, dňa 30.05.2024 spísaním predvolania, dňa 31.05.2024 zaslaním predvolania a následným dohodnutím termínu kontroly a ktorá bola ukončená dňa 26.06.2024 spísaním inšpekčného záznamu z vykonanej kontroly s konateľom účastníka konania.

Kontrola bola vykonaná za účelom preverenia plnenia povinností účastníka konania v zmysle 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, zákona o ochrane spotrebiteľa, zákona o výrobe, označovaní a predaji tabakových výrobkov a súvisiacich výrobkov, Smernice Európskeho parlamentu a Rady č. 2014/40/EÚ z 3. apríla 2014 o aproximácii zákonov, iných právnych predpisov a správnych opatrení členských štátov týkajúcich sa výroby, prezentácie a predaja tabakových a súvisiacich výrobkov a o zrušení smernice 2001/37/ES, Nariadenia Európskeho parlamentu a Rady (EÚ) č. 2019/1020 z 20. júna 2019 o dohľade nad trhom a súlade výrobkov a o zmene smernice 2004/42/ES a nariadení (ES) č. 765/2008 a (EÚ) č. 305/2011 a prešetrenia podnetu evidovaného pod

č. P-160/2024. Pri výkone kontroly boli zistené nasledovné nedostatky, ktorý sú zdokumentované v inšpekčnom zázname zo dňa 26.06.2024, za ktoré zodpovedá účastník konania.

Kontrolou bolo zistené, že účastník konania v postavení dovozcu podľa § 2 ods. 3 písm. al) zákona o výrobe, označovaní a predaji tabakových výrobkov a súvisiacich výrobkov, nezabezpečil aby jeden druh výrobku - elektronická cigareta s obsahom nikotínu (ktorý bol zakúpený do kontrolného nákupu prostredníctvom aktívneho webového sídla kontrolovanej osoby <https://elizz.sk/>), označený priamo na výrobku **HAPP 600 Mango Ice**, na webovou sídle označený s dodatkom HAPP 600 ELIZZ Stix – Mango Ice a označený na obale výrobku s dodatkom HAPP 600 Mango Ice 600 PUFFS á 8,90 €/kus, konkrétne jeho spotrebiteľské balenie obsahovalo leták s informáciami o používaní a skladovaní elektronickej cigarety vrátane upozornenia, že sa neodporúča, aby elektronické cigarety používali mladiství a nefajčiari; kontraindikáciách; varovaniach pre konkrétne rizikové skupiny; možných nepriaznivých účinkoch; návykovosti a toxicite; kontaktných údajoch výrobcu, dovozcu. Účastník konania nadobudol predmetný výrobok z Číny na základe nadobúdacieho dokladu – faktúry označenej ako *Proforma invoice* zo dňa 29.06.2022 od dodávateľa ShenZhen Banana Times Technology Co., Ltd., Mingyou Procurement Center, Fishing Community, Xixiang Sub-District, Shenzhen City, Guangdong Province, China.;

Uvedeným protiprávnym konaním došlo k porušeniu § 15 ods. 4 zákona o výrobe, označovaní a predaji tabakových výrobkov a súvisiacich výrobkov.

Ďalej bolo kontrolou zistené, že účastník konania v postavení dovozcu podľa § 2 ods. 3 písm. al) zákona o výrobe, označovaní a predaji tabakových výrobkov a súvisiacich výrobkov, nezabezpečil aby na jednom druhu vyššie uvedeného výrobku, konkrétne na jeho spotrebiteľskom balení bolo uvedené zdravotné varovanie: „Tento výrobok obsahuje nikotín, ktorý je vysoko návykovou látkou.“, nakoľko zdravotné varovanie bolo uvedené len v cudzojazyčnom znení: „WARNING: This product contains nicotine. Nicotine is an addictive chemical“.

Uvedeným protiprávnym konaním došlo k porušeniu § 15 ods. 5 písm. c) zákona o výrobe, označovaní a predaji tabakových výrobkov a súvisiacich výrobkov.

Podľa § 2 ods. 3 písm. p) zákona o výrobe, označovaní a predaji tabakových výrobkov a súvisiacich výrobkov je elektronická cigareta 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 § 2 ods. 3 písm. y) zákona o výrobe, označovaní a predaji tabakových výrobkov a súvisiacich výrobkov je návykovosť farmakologický potenciál látky spôsobiť závislosť alebo spôsobiť stav, ktorý ovplyvňuje schopnosť osoby kontrolovať svoje správanie obvykle tým, že má odmeňujúci účinok alebo poskytuje úľavu od abstinenčných príznakov, alebo oboje.

Podľa § 2 ods. 3 písm. z) zákona o výrobe, označovaní a predaji tabakových výrobkov a súvisiacich výrobkov je toxicita miera, v akej môže mať látka v ľudskom organizme škodlivé účinky vrátane účinkov prejavujúcich sa po čase, zvyčajne po opakovanej spotrebe alebo nepretržitej spotrebe alebo expozícii.

Podľa § 2 ods. 3 písm. ab) zákona o výrobe, označovaní a predaji tabakových výrobkov a súvisiacich výrobkov je spotrebiteľské balenie najmenšie individuálne balenie tabakového výrobku alebo iného súvisiaceho výrobku, ktorý sa uvádza na trh.

Podľa § 2 ods. 3 písm. ad) zákona o výrobe, označovaní a predaji tabakových výrobkov a súvisiacich výrobkov zdravotné varovanie je varovanie týkajúce sa nepriaznivých účinkov výrobku na ľudské zdravie alebo iných nežiaducich dôsledkov jeho spotreby, zahŕňajúce textové zdravotné varovanie, kombinované zdravotné varovanie, všeobecné varovanie a informačné odkazy.

Podľa § 2 ods. 3 písm. ah) zákona o výrobe, označovaní a predaji tabakových výrobkov a súvisiacich výrobkov je spotrebiteľ fyzická osoba, ktorá koná na účel nesúvisiaci s jej obchodovaním, podnikaním, remeslom alebo povoláním,

Podľa § 2 ods. 3 písm. aj) zákona o výrobe, označovaní a predaji tabakových výrobkov a súvisiacich výrobkov je výrobca osoba, ktorá tabakový výrobok vyrába alebo ktorá má tabakový výrobok navrhnutý alebo vyrobený a ktorá takýto tabakový výrobok uvádza na trh pod svojím menom alebo pod svojou obchodnou značkou.

Podľa § 2 ods. 3 písm. al) zákona o výrobe, označovaní a predaji tabakových výrobkov a súvisiacich výrobkov je dovozca tabakových výrobkov alebo súvisiacich výrobkov vlastník tabakových výrobkov alebo súvisiacich výrobkov alebo osoba, ktorá má právo zaobchádzať s tabakovými výrobkami alebo súvisiacimi výrobkami dovezenými na územie niektorého z členských štátov.

Podľa § 15 ods. 4 zákona o výrobe, označovaní a predaji tabakových výrobkov a súvisiacich výrobkov je výrobca, dovozca alebo distribútor elektronických cigariet a plniacich fľaštičiek povinný zabezpečiť, aby spotrebiteľské balenia elektronických cigariet a plniacich fľaštičiek obsahovali leták s informáciami o

- a) používaní a skladovaní elektronickej cigarety a plniacej fľaštičky vrátane upozornenia, že sa neodporúča, aby elektronické cigarety a plniace fľaštičky používali mladiství a nefajčiari,
- b) kontraindikáciách,
- c) varovaniach pre konkrétne rizikové skupiny,
- d) možných nepriaznivých účinkoch,
- e) návykovosti a toxicite,
- f) kontaktných údajoch výrobcu, dovozcu alebo distribútora.

Podľa § 15 ods. 5 písm. c) zákona o výrobe, označovaní a predaji tabakových výrobkov a súvisiacich výrobkov je výrobca, dovozca alebo distribútor elektronických cigariet a plniacich fľaštičiek povinný zabezpečiť, aby sa na spotrebiteľských baleniach a na akýchkoľvek vonkajších obaloch elektronických cigariet a plniacich fľaštičiek uvádzalo toto zdravotné varovanie: „Tento výrobok obsahuje nikotín, ktorý je vysoko návykovou látkou.“.

Kontrolou bolo taktiež zistené, že účastník konania v postavení dovozcu podľa § 2 písm. d) zákona o ochrane spotrebiteľa a súčasne v postavení predávajúceho podľa § 2 písm. b) uvedeného zákona nezabezpečil aby ním dovezený a predávaný jeden druh výrobku – výrobok bez obsahu nikotínu (ktorý bol zakúpený do kontrolného nákupu prostredníctvom aktívneho webového sídla kontrolovanej osoby <https://elizz.sk/>), označený priamo na výrobku a obale **ELIZZ Mango Ice**, na webovou sídlo označený s dodatkom Single ELIZZ Stix – Mango Ice á 9,90 €, bol zreteľne označený údajmi o výrobcovi alebo aj o dovozcovi, o miere alebo o množstve, o spôsobe použitia a údržby výrobku a o nebezpečenstve, ktoré vyplýva z jeho nesprávneho použitia alebo údržby, o podmienkach

uchovávaní a skladovania výrobku. Účastník konania nadobudol predmetný výrobok z Číny na základe nadobúdacieho dokladu – faktúry označenej ako *Proforma invoice* zo dňa 29.06.2022 od dodávateľa ShenZhen Banana Times Technology Co., Ltd., Mingyou Procurement Center, Fishing Community, Xixiang Sub-District, Shenzhen City, Guangdong Province, China.

Uvedeným protiprávnym konaním došlo k porušeniu § 12 ods. 2 zákona o ochrane spotrebiteľa.

Podľa § 2 písm. b) zákona o ochrane spotrebiteľa sa rozumie predávajúcim 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.

Podľa § 2 písm. c) zákona o ochrane spotrebiteľa sa rozumie výrobcom:

1. osoba, ktorá výrobok vyrobí, vyťaží, obnoví, upraví alebo inak získa a má sídlo alebo miesto podnikania na území členského štátu Európskej únie, členského štátu Európskeho hospodárskeho priestoru alebo Turecka (ďalej len „členský štát“), alebo ten, kto sa za výrobcu vydáva označením výrobku svojim menom, ochrannou známkou alebo iným rozlišovacím znakom, alebo osoba z dodávateľského reťazca, ktorej činnosť môže ovplyvniť bezpečnostné vlastnosti výrobku,
2. osoba, ktorá má sídlo alebo miesto podnikania na území členského štátu a je splnomocnenom výrobcu, ktorý nemá sídlo alebo miesto podnikania na území členského štátu,
3. dovozca, ak výrobcu nemožno určiť podľa bodu 1 alebo 2.

Podľa § 2 písm. d) zákona o ochrane spotrebiteľa sa rozumie dovozcom podnikateľ, ktorý dovezol do členského štátu výrobok zo štátu, ktorý nie členským štátom.

Podľa § 2 písm. f) zákona o ochrane spotrebiteľa sa rozumie výrobkom nová, použitá alebo upravená hnutelná vec, ktorá bola vyrobená, vyťažená 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 bezodplatne, výrobkom je aj hnutelná vec, ktorá je súčasťou alebo príslušenstvom inej hnutelnej veci alebo nehnuteľnej veci, elektrina, plyn, voda alebo teplo určené pre spotrebiteľa.

Podľa § 12 ods. 2 zákona o ochrane spotrebiteľa predávajúci musí zabezpečiť, aby ním predávaný výrobok bol zreteľne označený údajmi o výrobcovi alebo aj o dovozcovi alebo dodávateľovi, o miere alebo o množstve, o spôsobe použitia a údržby výrobku a o nebezpečenstve, ktoré vyplýva z jeho nesprávneho použitia alebo údržby, o podmienkach uchovávaní a skladovania výrobku, ako aj o riziku súvisiacom s poskytovanou službou alebo informáciami podľa osobitných predpisov. Predávajúci je povinný na požiadanie orgánu dozoru alebo spotrebiteľa oznámiť alebo zdokumentovať údaje o výrobku, ak ho nemožno označiť.

Dňa 09.04.2024 bolo správnomu orgánu na základe výzvy na doručenie dokladov v priebehu kontroly doručené vyjadrenie účastníka konania, v ktorom uviedol, že zasielajú všetky doklady, ktoré majú pre spôsobilosť produktov. Zloženie náplne v e-vape obsahuje väčšina všetkých e-liquidov a vapov na trhu. Doteraz po kontrolách aj od SOI nikdy nič viac nežiadali. Aj od bývalej majiteľky dostali len tieto doklady. Nevedeli, že treba niečo viac, možno preto, že už pol roka sa snažia eshop predat', pretože tento druh predaja ich prestal naplňovať a vôbec sa nevenujú rozšíreniu predaja. Majú zostatkový tovar, ktorý chcú dopredať a skončiť s predajom. Posledné dva mesiace chodia

objednávky len zriedka. O tom, že sa vôbec nevenujú predaju svedčia aj posledné objednávky od dodávateľa, ktoré im prišli v roku 2022. Veci, ktoré mali dávať ku produktom alebo návody nezachytili. Mysleli si, že pri internetovom predaji nemusí nič také byť, pretože návod ako aj obsah je verejne dostupný na ich e-shope. Záverom uviedol, že ak majú dostať pokutu radšej ho zatvorenia, ak je takáto možnosť.

Správny orgán k vyššie uvedenému vyjadreniu uvádza svoje stanovisko výlučne k tvrdeniam týkajúcim sa nedostatkov, ktoré sú predmetom tohto rozhodnutia, a to, že povinnosťou účastníka konania ako dovozcu a predávajúceho je zabezpečiť splnenie všetkých povinností tak, ako to určuje zákon o výrobe, označovaní a predaji tabakových výrobkov a súvisiacich výrobkov a zákon o ochrane spotrebiteľa, čo však vzhľadom k uvedenému v čase kontroly nebolo splnené. Jednotlivé ustanovenia zákona o výrobe, označovaní a predaji tabakových výrobkov a súvisiacich výrobkov, ako aj zákona o ochrane spotrebiteľa majú kogentný charakter a teda nie je možné sa od nich odchýliť. Účastník konania zodpovedá za ich nedodržanie objektívne a 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.

Správne delikty dovozcov (predávajúcich) sú postihované bez ohľadu na zavinenie, nakoľko zavinenie nie je pojmovým znakom správneho deliktu podľa zákona o výrobe, označovaní a predaji tabakových výrobkov a súvisiacich výrobkov, ani zákona o ochrane spotrebiteľov. Podstatné je iba to, či k porušeniu zákona objektívne došlo, alebo nie. Subjektom deliktu je dovozca (predávajúci) spôsobilý na protiprávne konanie (tzv. deliktuálna spôsobilosť, ktorá je spojená s jej vznikom a existenciou). Účastník konania tak zodpovedá za porušenie povinnosti založenej na objektívnej zodpovednosti za správny delikt. Okolnosti ospravedlňujúce, resp. vysvetľujúce nesplnenie povinnosti nemajú právny význam pri otázke zodpovednosti za toto porušenie. Je preto irelevantné, či mal k protizákonnému konaniu účastník konania motív, alebo nie.

V zmysle uvedeného, správny orgán, pokiaľ zistí odchýlenie sa od kogentných ustanovení zákona o výrobe, označovaní a predaji tabakových výrobkov a súvisiacich výrobkov, zohľadňuje závažnosť porušenia povinností, čas trvania, vzniknuté alebo hroziace škodlivé následky na zdravie. Správny orgán, pokiaľ zistí odchýlenie sa od kogentných ustanovení zákona o ochrane spotrebiteľa, zohľadňuje najmä charakter protiprávneho konania, závažnosť porušenia povinností, spôsob a následky porušenia povinnosti, vyplývajúce z porušenia príslušných ustanovení zákona. Na základe uvedeného, po aplikácii absorpčnej zásady následne rozhoduje o výške sankcie za kontrolou zistené porušenia zákona.

Vo vysvetlivke k inšpekčnému záznamu zo dňa 26.06.2024 osoba prítomná pri kontrole – konateľ účastníka konania uviedla, že prevzal inšpekčný záznam, žiadosť o vrátenie zaplatenej sumy výrobkov, ktoré boli predmetom kontrolného nákupu a že prijíma nápravné opatrenia.

K čomu správny orgán uvádza, že prijatie nápravných opatrení vo vzťahu k porušeniu zákona o výrobe, označovaní a predaji tabakových výrobkov a súvisiacich výrobkov hodnotí pozitívne, avšak prijatie nápravných opatrení a následná náprava zistených nedostatkov nezavaruje účastníka konania zodpovednosti za protiprávny stav zistený v čase kontroly. Následné odstránenie nedostatkov je povinnosťou účastníka konania, ktorá mu vyplýva z ustanovenia § 7 ods. 3 zákona o štátnej kontrole vnútorného trhu, v zmysle ktorého je kontrolovaná osoba povinná v určenej lehote odstrániť zistené nedostatky, ich príčiny alebo vykonať okamžite nevyhnutné opatrenia na ich odstránenie a podať o nich a o ich výsledkoch v určenej lehote správu inšpektorátu. Odstránenie zistených nedostatkov je teda povinnosťou kontrolovaného subjektu a nemá žiadny vplyv na zodpovednosť

účastníka konania za zistené porušenie zákona, nakoľko rozhodujúci je z hľadiska porušenia zákonom stanovenej povinnosti stav zistený v čase kontroly.

Správny orgán sa, po dôkladnom oboznámení so skutkovým stavom veci, ustálil v názore, že vyjadrenia účastníka konania, tak vzhľadom na vyššie uvedené, žiadnym spôsobom nespochybnili zistený skutkový stav veci a jeho právne posúdenie.

Za zistené nedostatky, a tým aj preukázané porušenie zákonov citovaných vo výrokovej časti tohto rozhodnutia, zodpovedá v plnom rozsahu účastník konania - ELIZZ s.r.o..

Na základe zisteného a preukázaného skutkového stavu bolo voči účastníkovi konania v zmysle § 18 ods. 2 zákona o správnom konaní Oznámením o začatí správneho konania č. P/0081/05/2024 zo dňa 17.09.2024 začaté správne konanie o uložení pokuty v zmysle § 24 ods. 1 zákona o ochrane spotrebiteľa. Oznámenie o začatí správneho konania bolo účastníkov konania doručené do jeho aktivovanej elektronickej schránky dňa 23.09.2024. Dňa 21.10.2024 zaslal správny orgán do elektronickej schránky účastníka konania oznámenie o predĺžení termínu na vydanie rozhodnutia na 60 dní v zmysle ustanovenia § 49 ods.2 zákona o správnom konaní, ktoré bolo účastníkovi konania doručené do jeho aktivovanej elektronickej schránky dňa 21.10.2024.

Podľa § 33 ods. 2 zákona o správnom konaní mal účastník konania možnosť vyjadriť sa k podkladu rozhodnutia i k spôsobu jeho zistenia, prípadne navrhnúť jeho doplnenie. Účastník správneho konania toto svoje procesné právo nevyužil a k dôvodu začatia správneho konania, uvedenému v oznámení o začatí správneho konania, sa v lehote stanovenej správnym orgánom nevyjadril.

Správny orgán sa podrobne a dôkladne zaoberal podnetom evidovaným pod číslom P-160/2024, doručenými dokladmi od účastníka konania, skutkovými zisteniami uvedenými v inšpekčnom zázname zo dňa 26.06.2024 a podanou vysvetlivkou účastníka konania pri kontrole dňa 26.06.2024, vyjadrením účastníka konania zo dňa 09.04.2024 a uložil účastníkovi konania pokutu, ktorej výška vychádza z objektívnych zistení správneho orgánu, z rozsahu a významu zistených nedostatkov.

Ako dovozca podľa § 2 ods. 3 písm. al) zákona o výrobe, označovaní a predaji tabakových výrobkov a súvisiacich výrobkov je účastník konania ELIZZ s.r.o., v zmysle § 15 ods. 4 uvedeného zákona povinný zabezpečiť, aby spotrebiteľské balenia elektronických cigariet obsahovalo leták s informáciami o používaní a skladovaní elektronickej cigarety vrátane upozornenia, že sa neodporúča, aby elektronické cigarety používali mladiství a nefajčiari, kontraindikáciách, varovaniach pre konkrétne rizikové skupiny, možných nepriaznivých účinkoch, návykovosti a toxicite, kontaktných údajoch výrobcu, dovozcu a v zmysle § 15 ods. 5 písm. c) uvedeného zákona je povinný zabezpečiť, aby sa na spotrebiteľských baleniach a na akýchkoľvek vonkajších obaloch elektronických cigariet uvádzalo toto zdravotné varovanie: „Tento výrobok obsahuje nikotín, ktorý je vysoko návykovou látkou.“. Zároveň ako dovozca podľa § 2 písm. d) zákona o ochrane spotrebiteľa a ako predávajúci podľa § 2 písm. b) uvedeného zákona je účastník konania ELIZZ s.r.o., povinný zabezpečiť, aby ním predávaný výrobok bol zreteľne označený údajmi o výrobcovi alebo aj o dovozcovi, o miere alebo o množstve, o spôsobe použitia a údržby výrobku a o nebezpečenstve, ktoré vyplýva z jeho nesprávneho použitia alebo údržby, o podmienkach uchovávaní a skladovania výrobku.

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

Tým bol porušený § 15 ods. 4, 15 ods. 5 písm. c) zákona o výrobe, označovaní a predaji tabakových výrobkov a súvisiacich výrobkov a § 12 ods. 2 zákona o ochrane spotrebiteľa.

Správny orgán zhodnotil jednotlivé dôkazné prostriedky podľa svojej úvahy, a to každý dôkaz jednotlivo a všetky dôkazy vo vzájomnej súvislosti a dospel k záveru, že porušenie povinností účastníka konania bolo objektívne preukázané.

Správny orgán je viazaný zásadou zákonnosti, v intenciách ktorej je povinný v konaní a pri rozhodovaní zachovať procesné predpisy ako aj predpisy hmotnoprávne. Správny orgán je ďalej povinný dodržiavať zásadu materiálnej (objektívnej) pravdy spoločne so zásadou zákonnosti a zásadou voľného hodnotenia dôkazov v zmysle ustanovenia § 34 ods. 5 zákona o správnom konaní. Táto zásada vyslovuje požiadavku, podľa ktorej správny orgán je povinný zistiť skutočný stav veci, ktorý následne subsumuje pod príslušnú právnu normu zákona o výrobe, označovaní a predaji tabakových výrobkov a súvisiacich výrobkov a zákona o ochrane spotrebiteľa.

Podľa § 20 ods.11 zákona o výrobe, označovaní a predaji tabakových výrobkov a súvisiacich výrobkov Slovenská obchodná inšpekcia uloží pokutu od 100 eur do 10 000 eur za správny delikt uvedený v odseku 1 písm. i) uvedeného zákona.

Podľa § 24 ods.1 zákona o ochrane spotrebiteľa za porušenie povinností ustanovených týmto zákonom alebo právne záväznými aktmi Európskej únie v oblasti ochrany spotrebiteľa uloží orgán dozoru výrobcovi, predávajúcemu, dovozcovi, dodávateľovi alebo osobe podľa § 9a alebo § 26 pokutu do 66 400 eur.

V zmysle uvedených ustanovení vyplýva správnomu orgánu obligatórna povinnosť, nie možnosť, pristúpiť k uloženiu pokuty.

Správny orgán uvádza že v predmetnej veci sa jedná 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 § 24 ods. 1 zákona o ochrane spotrebiteľa.

V zmysle § 20 ods. 16 zákona o výrobe, označovaní a predaji tabakových výrobkov a súvisiacich výrobkov pri určení pokuty prihliadol správny orgán na závažnosť porušenia povinností, čas trvania a na vzniknuté alebo hroziace škodlivé následky na zdravie vzhľadom na to, že účastník konania nezabezpečil aby jeden druh výrobku - elektronická cigareta s obsahom nikotínu (ktorý bol zakúpený

do kontrolného nákupu prostredníctvom aktívneho webového sídla kontrolovanej osoby <https://elizz.sk/>), označený priamo na výrobku **HAPP 600 Mango Ice**, na webovou sídlo označený s dodatkom HAPP 600 ELIZZ Stix – Mango Ice a označený na obale výrobku s dodatkom HAPP 600 Mango Ice 600 PUFFS á 8,90 €/kus, konkrétne jeho spotrebiteľské balenie obsahovalo leták s informáciami o používaní a skladovaní elektronickej cigarety vrátane upozornenia, že sa neodporúča, aby elektronické cigarety používali mladiství a nefajčiari; kontraindikáciách; varovaniach pre konkrétne rizikové skupiny; možných nepriaznivých účinkoch; návykovosti a toxicite; kontaktných údajoch výrobcu, dovozcu a nezabezpečil aby na jednom druhu vyššie uvedeného výrobku, konkrétne na jeho spotrebiteľskom balení bolo uvedené zdravotné varovanie: „Tento výrobok obsahuje nikotín, ktorý je vysoko návykovou látkou.“, nakoľko zdravotné varovanie bolo uvedené len v cudzojazyčnom znení: „*WARNING: This product contains nicotine. Nicotine is an addictive chemical*“.

Z hľadiska závažnosti správny orgán prihliadol na to, že absolútnou prioritou pre spotrebiteľov je ochrana ich zdravia, bezpečnosti a ekonomických záujmov, pričom účastník konania vyššie uvedeným konaním, porušil svoje povinnosti a ohrozil nie len spotrebiteľovo právo na ochranu jeho zdravia, bezpečnosti, majetku, ale aj spotrebiteľovo právo na informácie. K ohrozeniu zdravia, bezpečnosti, ekonomických záujmov spotrebiteľa by mohlo dôjsť v dôsledku nezrozumiteľnosti alebo neposkytnutia vyššie uvedených informácií, ktoré sú pre spotrebiteľa dôležité, a to nie len z dôvodu, aby spotrebiteľ vedel ako predmetný druh výrobku správne používať a skladovať, aby nedošlo k jeho znehodnoteniu nesprávnym používaním alebo skladovaním, ale aj z to hľadiska, či predmetný druh výrobku je pre spotrebiteľa vhodný z rôznych hľadísk, či už jeho zdravotného stavu, veku, rizikovosti konkrétnej skupiny, kontraindikácií a pod. Taktiež absencia kontaktných údajov o výrobcovi a dovozcovi môže spôsobiť, že spotrebiteľ nie je informovaný o takej podstatnej skutočnosti, akou je identifikácia osoby, ktorá tovar vyrobila a sa za výrobcu označila, ktorá tovar doviezla, a to nie len z pohľadu renomovanosti a dôveryhodnosti výrobcu, dovozcu, ale najmä z pohľadu zodpovednosti za škodu spôsobenú vadným, či nebezpečným výrobkom. V zmysle zákona o výrobe, označovaní a predaji tabakových výrobkov a súvisiacich výrobkov je pritom dovozca povinný zabezpečiť, aby spotrebiteľské balenie elektronických cigariet obsahovalo leták so všetkými zákonnom predpísanými informáciami a aby na spotrebiteľskom balení elektronických cigariet bolo uvedené zdravotné varovanie: „Tento výrobok obsahuje nikotín, ktorý je vysoko návykovou látkou.“. Pri určovaní výšky postihu bol zohľadnený charakter informácií, pri ktorých si účastník konania nesplnil svoju zákonnú povinnosť, ako aj celková hodnota výrobkov s nedostatkami. Z hľadiska času trvania správny orgán zohľadnil tú skutočnosť, že porušenie zákona bolo zistené v čase kontroly. Pri určovaní výšky pokuty bolo taktiež prihliadnuté na to, že účastník konania dobrovoľne prijal nápravné opatrenia.

V zmysle § 24 ods. 5 zákona o ochrane spotrebiteľa pri určení pokuty prihliadol správny orgán na charakter protiprávneho konania, závažnosť porušenia povinnosti, spôsob a následky porušenia povinnosti vzhľadom na to, že účastník konania, nezabezpečil aby ním dovezený a predávaný jeden druh výrobku – výrobok bez obsahu nikotínu (ktorý bol zakúpený do kontrolného nákupu prostredníctvom aktívneho webového sídla kontrolovanej osoby <https://elizz.sk/>), označený priamo na výrobku a obale **ELIZZ Mango Ice**, na webovou sídlo označený s dodatkom Single ELIZZ Stix – Mango Ice á 9,90 €, bol zreteľne označený údajmi o výrobcovi alebo aj o dovozcovi, o miere, o spôsobe použitia a údržby výrobku a o nebezpečnosti, ktoré vyplýva z jeho nesprávneho použitia alebo údržby, o podmienkach uchovávaní a skladovania výrobku. Následkom protiprávneho konania bolo porušenie práv spotrebiteľa chránených dotknutým ustanovením zákona o ochrane spotrebiteľa.

Tak ako už bolo uvedené vyššie správny orgán prihliadol aj pri porušení zákona o ochrane spotrebiteľa na ochrana zdravia, bezpečnosti, ekonomických záujmov spotrebiteľa, pričom nesprávnym použitím, údržbou, uchovaním a skladovaním výrobku by mohlo dôjsť k ohrozeniu zdravia, bezpečnosti či majetku spotrebiteľa. Taktiež aj v danom prípade absencia kontaktných údajov o výrobcovi môže spôsobiť, že spotrebiteľ nie je informovaný o takej podstatnej skutočnosti, akou je identifikácia osoby, ktorá tovar vyrobila a sa za výrobcu označila čo je dôležité najmä z pohľadu prípadného uplatňovania zodpovednosti za škodu spôsobenú vadným, či nebezpečným výrobkom. V zmysle zákona o ochrane spotrebiteľa je údaj o výrobcovi preto základným údajom, ktorý je predávajúci povinný uvádzať u všetkých predávaných výrobkov. V zmysle zákona o ochrane spotrebiteľa je pritom predávajúci povinný zabezpečiť, aby ním predávaný výrobok bol zreteľne označený všetkými zákonom predpísanými údajmi. Pri určovaní výšky postihu bol zohľadnený charakter informácií, pri ktorých si účastník konania nesplnil svoju zákonnú povinnosť, ako aj celková hodnota výrobkov s nedostatkami. Charakter protiprávneho konania predstavuje súhrn tohoto konania spočívajúci vo vyššie uvedených skutočnostiach, na ktoré bolo pri určení výšky pokuty zo strany správneho orgánu prihliadnuté.

Zistené 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. V tomto smere však správny orgán aj napriek uvedenému prihliadol aj na to, že reálne následky protiprávneho konania účastníka konania neboli preukázané.

Z hľadiska miery zavinenia správny orgán prihliadol i na tú skutočnosť, že účastník konania je nositeľom objektívnej zodpovednosti za dodržanie povinností, ktoré pre neho zo zákona o výrobe, označovaní a predaji tabakových výrobkov a súvisiacich výrobkov a zákona o ochrane spotrebiteľa vyplývajú, a to bez ohľadu na okolnosti, ktoré spôsobili ich porušenie.

Správny orgán vzal do úvahy aj tú skutočnosť, že uvedený protiprávny stav vznikol v dôsledku opomenutia zo strany účastníka konania. Hodnotenie úmyslu vzhľadom na objektívnu zodpovednosť nemá právny význam.

Pri určení výšky pokuty správny orgán vzal do úvahy aj územnú pôsobnosť účastníka konania, ktorý realizuje zásielkový predaj výrobkov na celom území Slovenskej republiky v dôsledku čoho porušenie povinnosti sa javí o to závažnejšie.

Pri určení výšky pokuty bola zohľadnená aj tá skutočnosť, že porušenie povinnosti podľa zákona o výrobe, označovaní a predaji tabakových výrobkov a súvisiacich výrobkov a zákona o ochrane spotrebiteľa bolo u účastníka konania, pri aplikácii absorpčnej zásady, postihované po prvý krát.

Účastník konania je povinný dodržiavať podmienky podnikania v uvedené v príslušných právnych predpisoch, vrátane zákona o výrobe, označovaní a predaji tabakových výrobkov a súvisiacich výrobkov a zákona o ochrane spotrebiteľa, od začiatku vykonávania svojej podnikateľskej činnosti, pričom normotvorca v súvislosti s dodržiavaním stanovených povinností, uvedených v daných právnych normách, nepripúšťa žiadne výnimky. Účastník konania pri plnení si svojich povinností nekonal s odbornou starostlivosťou, ktorou sa rozumie úroveň osobitnej schopnosti a starostlivosti, ktorú možno rozumne od neho očakávať pri konaní vo vzťahu k spotrebiteľovi, zodpovedajúca čestnej obchodnej praxi alebo všeobecnej zásade dobrej viery uplatňovanej v jeho oblasti činnosti, keď nezabezpečil splnenie povinností, vyžadovaných všeobecne záväznými právnymi predpismi.

Správny orgán pri určovaní pokuty postupoval v súlade s § 3 ods. 5 zákona o správnom konaní, 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 ma za to, že pokuta uložená účastníkovi konania nevykazuje neodôvodnené rozdiely s prípadmi iných podnikateľských subjektov za obdobné porušenie zákonov, je uložená odôvodnene, v adekvátnej výške a voči účastníkovi konania plní represívnu ako aj preventívnu funkciu. Aj uloženie pokuty v spodnej hranici zákonom stanovenej sadzby je podľa názoru správneho orgánu dostatočné na zabezpečenie tak preventívneho, ako aj primeraného represívneho účinku pokuty a zohľadňuje mieru spoločenskej nebezpečnosti vytýkaného porušenia zákona.

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 náležite zistený a preukázaný a preto bolo rozhodnuté tak, ako je uvedené vo výrokovej časti tohto rozhodnutia.

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 preventívnu a 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.

Pri výške uloženej sankcie správny orgán vychádzal z vlastných zistení a uváženia správneho orgánu aplikujúceho zákon.

POUČENIE :

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