**Č E S K Á O B C H O D N Í I N S P E K C E**

**Inspektorát Plzeňský a Karlovarský se sídlem v Plzni**

Houškova 33, 326 00, Plzeň

V Plzni dne 12.10.2023 SEČ: 22/0826/23/SŘ/P

 č.j.: ČOI 127593/23/2200

 Sp.Zn.: ČOI 97389/23/2200

**PŘÍKAZ**

Inspektorát České obchodní inspekce Plzeňský a Karlovarský se sídlem v Plzni věcně příslušný dle ust. § § 7 odst. 2 a ust. § 10 odst. 1 písm. a) zákona č. 311/2006 Sb., o pohonných hmotách a čerpacích stanicích pohonných hmot a o změně některých souvisejících zákonů, v platném znění, (dále ,,zákon o pohonných hmotách“) a místně příslušný dle ust. § 62 odst. 1 zákona č. 250/2016 Sb., o odpovědnosti za přestupky a řízení o nich, v rozhodném znění (dále jen „zákon o odpovědnosti za přestupky“), rozhodl podle ust. § 90 odst. 1 zákona o odpovědnosti za přestupky, ve spojení s ust. § 150 odst. 1 a 2 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších právních předpisů, (dále jen „správní řád“), **takto:**

I.

Obviněná **K5 CZ s.r.o.**,IČO 26349132, sídlem Klatovy II ev. č. 340, 339 01, Klatovy, **se uznává vinnou** z porušení právních povinností stanovených v ust. § 3 odst. 1 zákona o pohonných hmotách, kterého sedopustila tím, že dne 02.08.2023 v provozovně ,,čerpací stanice“, Plánická 153, 339 01, Klatovy, kde podniká, prodávala PHM – benzín natural BA 95 SUPER, která neodpovídala limitním hodnotám stanovených v ust. § 3 odst. 1 písm. a) vyhlášky MPO č. 516/2020 Sb., o požadavcích na pohonné hmoty, o způsobu sledování a monitorování složek a jakosti pohonných hmot a jejich evidenci, ve znění pozdějších předpisů a ČSN EN 228, a to v ukazateli jakosti ,,kyslíkaté látky a kyslík – ethanol“, jehož zjištěná hodnota byla 5,51 % V/V oproti maximální normou stanovené hodnotě 5,21 % V/V, tj. s rozdílem 0,3 % V/V, a tím naplnila skutkovou podstatu přestupku podle ust. § 8 odst. 1 písm. a) zákona o pohonných hmotách

II.

Za spáchání výše uvedeného přestupku se obviněné **ukládá:**

podle ust. § 8 odst. 3 písm. b) zákona o pohonných hmotách, ve spojení s ust. § 90 odst. 1 a ust. § 46 odst. 1 zákona o odpovědnosti za přestupky, **pokuta** ve výši: **10.000,- Kč** (slovy desettisíckorunčeských).

Uloženou pokutu je obviněná povinna zaplatit na účet České obchodní inspekce vedený u ČNB Praha 1, *č. ú. 3754-829011/0710*, variabilní symbol 1108262223, konstantní symbol 1148 (převodním příkazem) nebo 1149 (poštovní poukázkou), **a to ve lhůtě 30 dnů ode dne nabytí právní moci tohoto rozhodnutí.**

Pokračování 2 22/0826/23/SŘ/P

**O d ů v o d n ě n í**

Při kontrole České obchodní inspekce provedené dne 02.08.2023 v provozovně ,,čerpací stanice“, Plánická 153, 339 01, Klatovy, kde K5 CZ s.r.o. podniká, byl proveden odběr 2 vzorků pohonných hmot - nafta motorová (č. vzorku 226/22/23) a benzín natural 95 (č. vzorku 227/22/23), a to v rámci trvalého sledování a monitorování jakosti a bezpečnosti pohonných hmot – viz Protokol o odběru vzorku pohonných hmot číslo dokladu - 222308020023803. V době odběru vzorku dne 02.08.2023 byl stav paliva v nádržích čerpací stanice:

- nafta motorová – 7.823 litrů,

- natural 95 – 6.682 litrů.

O provedeném odběru byl inspektory České obchodní inspekce sepsán dne 02.08.2023 úřední záznam č.j.: ČOI 97389/23 (ID 222308020023803), se kterým byla jmenovaná společnost seznámena dne 07.08.2023, kdy jí byl tento doručen prostřednictvím datové schránky v souladu se zák. č. 300/2008 Sb., o elektronických úkonech a autorizované konverzi dokumentů, v plat. znění - ID zprávy: 1225342438.

Laboratorní zkoušku odebraných vzorků pohonných hmot provedla SGS Czech Republic s.r.o., Praha 10, U Trati č. 42 (zkušební laboratoř č. 1152.1 akreditovaná Českým institutem pro akreditaci o.p.s.),

* viz Zkušební protokol č. 90225 ze dne 04.08.2023 a Inspekční zpráva 2030/2023 ze dne 04.08.2023 – BA 95 SUPER – součástí správního spisu.

Odebraný vzorek BA 95 SUPER nevyhověl provedenému posouzení, a to v ukazateli jakosti ,,kyslíkaté látky a kyslík – ethanol“, jehož zjištěná hodnota byla 5,51 % V/V oproti maximální normou stanovené hodnotě 5,21 % V/V, tj. s rozdílem 0,30 % V/V.

Ve zkoušeném ukazateli byl vzorek BA 95 SUPER vyhodnocen jako nevyhovující limitním hodnotám ČSN EN 228+A1.

Na základě výsledků rozboru odebraného vzorku motorového benzínu bylo dne 07.08.2023 inspektory ČOI provedeno na čerpací stanici došetření, v rámci kterého bylo inspektorem ústně vyhlášeno rozhodnutí o uložení opatření k nápravě ve smyslu ust. § 6 odst.2 písm. c) zákona č. 87/2023 Sb., o dozoru nad trhem s výrobky a o změně některých souvisejících zákonů, ve znění pozdějších právních předpisů (dále jen ,,zákon o dozoru“), a to zákaz dodání 4.432 litrů BA 95 na trh.

Dne 07.08.2023 bylo inspektorem České obchodní inspekce vydáno v souladu s ust. § 7 odst. 3 zákona o dozoru rozhodnutí o uložení opatření k nápravě č.j. 97855/23, kterým byl uložen zákaz dodání 4.432 litrů PHM (BA 95 SUPER) na trh (doručeno do DS kontrolované osoby dne 07.08.2023).

O došetření byl inspektory ČOI sepsán dne 07.08.2023 úřední záznam č.j. ČOI 97804/23/2200 (ID 222308020023899), se kterým byla jmenovaná společnost seznámena dne 07.08.2023, kdy jí byl tento protokol společně s výsledky posouzení jakosti odebraného vzorku PHM doručen prostřednictvím datové schránky v souladu se zák. č. 300/2008 Sb., o elektronických úkonech a autorizované konverzi dokumentů, v plat. znění - ID zprávy: 1225533136.

Pokračování 3 22/0826/23/SŘ/P

O došetření byl inspektory ČOI dále sepsán dne 08.08.2023 úřední záznam č.j. ČOI 98351/23/2200 (ID 222308020023898), se kterým byla jmenovaná společnost seznámena dne 09.08.2023, kdy jí byl tento doručen prostřednictvím datové schránky v souladu se zák. č. 300/2008 Sb., o elektronických úkonech a autorizované konverzi dokumentů, v plat. znění - ID zprávy: 1226435908.

Dne 11.08.2023 obdržel správní orgán přípis jednatele kontrolované osoby Petra Schöna (č.j. 100672/23), ve kterém orgán dozoru informuje, že dne 07.08.2023 bylo provedeno odčerpání nevyhovující PHM a zároveň došlo k závozu jakostní (bezvadné) PHM.

O provedené kontrole byl inspektory České obchodní inspekce ve smyslu ust. § 12 zákona č. 255/2012 Sb., o kontrole, v platném znění, sepsán dne 28.08.2023 protokol o kontrole č.j.: ČOI 106489/23 (ID 222308020023833), se kterým byla jmenovaná společnost seznámena dne 28.08.2023, kdy jí byl tento protokol společně s výsledky posouzení jakosti odebraného vzorku PHM doručen prostřednictvím datové schránky v souladu se zák. č. 300/2008 Sb., o elektronických úkonech a autorizované konverzi dokumentů, v plat. znění - ID zprávy: 1234007384.

Správní orgán přezkoumal všechny písemné materiály, tj. podklady rozhodnutí a dospěl k závěru, že skutečný stav věci, na základě kterého rozhodl, byl spolehlivě zjištěn, ve věci nebylo nutné provést další dokazování.

Dle ust. § 3 odst. 1 zákona o pohonných hmotách lze pohonné hmoty prodávat nebo vydávat, pouze pokud splňují požadavky na jejich jakost a složení stanovené prováděcím právním předpisem, zvláštními právními předpisy a českými technickými normami.

Na základě ustanovení § 7 odst. 2 zákona o pohonných hmotách, Česká obchodní inspekce kontroluje složení a jakost pohonných hmot u výrobce, prodejce, dovozce, vývozce, a to i během přepravy, podle zvláštního právního předpisu a sleduje a monitoruje složení a jakost pohonných hmot v souladu s prováděcím předpisem vydaným podle § 3 odst. 2, provádění rozborů je zajišťováno prostřednictvím akreditovaných osob.

Správní orgán dospěl k závěru, že výše popsaným jednáním K5 CZ s.r.o. naplnila jednání uvedené v ust. § 8 odst. 1 písm. a) zákona o pohonných hmotách, podle kterého se právnická nebo podnikající fyzická osoba dopustí přestupku tím, že prodá nebo vydá pohonnou hmotu, která nesplňuje požadavky na pohonné hmoty podle § 3 odst. 1 téhož zákona.

Podle ust. § 3 odst. 1 písm. a) vyhlášky MPO č. 516/2020Sb., o požadavcích na pohonné hmoty, o způsobu sledování a monitorování složek a jakosti pohonných hmot a jejich evidenci, ve znění pozdějších předpisů, je požadovaná jakost u motorové benzínu splněna tehdy odpovídá – li normě ČSN EN 228 a splňuje - li ukazatele jakosti stanovené v Příloze č. 1 této vyhlášky.

Příloha č. 1. stanoví v ukazateli ,,kyslíkaté látky a kyslík – ethanol“ mezní hodnotu přísněji než cit. norma, kdy stanoví minimální hodnotu – max. 5 % V/V (cit. norma má limitní hodnotu 5,21 % V/V).

Pokračování 4 22/0826/23/SŘ/P

Z výše uvedeného je patrno, že jakost motorového benzínu BA 95 SUPER nebyla v řešeném případě prokazatelně splněna a dále, že správní orgán k určení odchylek, a tím i závažnosti přestupku, ve zkoušených parametrech přihlédl k mezním hodnotám, jež jsou pro účastníka řízení příznivější.

Správní orgán, uvádí, že odpovědnou osobou za porušení povinností je v tomto případě prodávající, tedy ten, kdo spotřebiteli prodává pohonnou hmotu, která nesplňuje požadavky na pohonné hmoty podle ust. § 3 odst. 1 cit. zákona. Prodávající nese za jakost jím prodávaných pohonných hmot odpovědnost objektivní (odpovědnost za výsledek), tzn. bez ohledu na zavinění (nevyžaduje prokázání zavinění). Takovou odpovědnost nese ten, kdo stanoveným požadavkům nevyhovující pohonnou hmotu prodá. Stačí tedy pouhé zjištění, že byl porušen právní předpis (právní povinnost) a nastává odpovědnost konkrétního subjektu za konkrétní přestupek (viz rozsudek Městského soudu v Praze ze dne 30.7.2010 sp.zn. 7Ca 215/2008-31-34, citace: *,,Odpovědnost za kvalitu prodávaných paliv a tedy i za porušení povinností prodávat paliva v požadované jakosti nese zásadně prodejce.“* (stejně tak i rozsudek Městského soudu v Praze č.j. 10Ca 306/2008 – 72, rozsudek NSS As 112/2010 – 9 ze dne 9.2.2011). Této odpovědnosti se účastník řízení tedy nemůže zbavit např. poukazem na dodání pohonné hmoty distribuční společností, či na přepravce, který pohonnou hmotu přepravuje prodávajícímu. Je tedy na účastníkovi řízení, zda-li bude případné ,,škody“ vymáhat po svých obchodních partnerech nebo přepravcích PHM soukromoprávní cestou. V případě, že si je podnikatel (PO či FO) zcela jist, že zjištěná nekvalita PHM nemá svůj původ v porušení technologické kázně na čerpací stanici, je pouze na něm jaká opatření přijme k tomu, aby si zajistil dodávku PHM odpovídající kvality, popřípadě i jaké smlouvy o dodávkách PHM uzavře, a zda v nich bude pamatováno i na případnou odpovědnost distributora, dojde-li k znečištění přepravovaných PHM pochybením na jeho straně. Rozhodl-li se účastník řízení podnikat v oblasti pohonných hmot, je po té na něm, aby prováděl taková opatření, aby předešel prodeji nevyhovujících pohonných hmot. Vzhledem k tomu, že prodej PHM svojí specifičností klade větší nároky na prodávajícího, je na něm, aby zajistil, že prodávané produkty jsou v souladu s požadovanými jakostními parametry, a to např. dodatečnými kontrolami dodaných PHM. Správní orgán uvádí, že odpovědnost za přestupek je odpovědností objektivní, a nezáleží na zavinění, ke spáchání přestupku může dojít i zcela nezaviněně, přičemž správní orgán není povinen zkoumat, kdy a kde došlo ke vzniku odchylek od stanovených jakostních parametrů. Vyvinit se je možné pouze v případě naplnění liberačního důvodu daného ust. § 10 odst. 1 zákona o pohonných hmotách. Pro uplatnění uvedeného liberačního důvodu je třeba vždy posuzovat individuální okolnosti každého jednotlivého případu, zpravidla k jeho uplatnění však bude dán důvod jen ve zcela výjimečných případech nenadálých událostí, např. v případech zásahů tzv. vyšší moci. Účastník řízení neprokázal, že by před prodejem motorové nafty jakkoliv ověřoval jeho kvalitu. Účastník řízení neprokázal, že by vynaložil veškeré úsilí, které je možné požadovat, aby porušení právní povinnosti zabránil.

K naplnění skutkové podstaty přestupku podle ust. § 8 odst. 1 písm. a) zákona o pohonných hmotách postačuje ,,pouhé“ prokázání prodeje pohonné hmoty, která nesplňuje stanovené požadavky na její jakost, k čemuž v případě účastníka řízení prokazatelně došlo, jak plyne z výsledků odborného posouzení provedeného akreditovanou laboratoří.

Správní orgán konstatuje, že jakostní odchylka pohonné hmoty nad limitní hodnoty tolerované normami signalizují určitou nekvalitu a takové výrobky by neměly být nabízeny a prodávány spotřebiteli.

Pokračování 5 22/0826/23/SŘ/P

Při určení druhu a výměry správního trestu přihlédl správní orgán podle direktivy § 37 písm. a) a c) zákona o odpovědnosti za přestupky k povaze a závažnosti přestupku a dále k přitěžujícím a polehčujícím okolnostem v intencích demonstrativního výčtu jednotlivých skutečností uvedených v § 38, § 39 a § 40 cit. zákona, které v daném případě hrají svoji roli.

Způsob spáchání přestupku nezohlednil správní orgán ani ve prospěch ani v prospěch účastníka řízení, neboť k protiprávnímu jednání došlo pro tento přestupek způsobem typickým, tj. prodejem PHM (BA 95), které neodpovídala předepsaným požadavkům na jakost. Správní orgán k tomu dodává, že pro příjemce (účastníka řízení) zboží – PHM – je omezená možnost zjistit skutečnost, že dodaná PHM splňuje požadavky na jejich jakost a složení stanovené prováděcím předpisem, zvláštními právními předpisy a českými technickými normami, tedy zda se následně prodejem PHM nebude dopouštět protiprávního jednání, avšak to prodávající nezbavuje objektivní odpovědnosti. Je pouze na účastníkovi řízení, aby si zajistil takový zdroj dodávek PHM, který by následně minimalizoval riziko jeho případného protiprávního jednání, či zajistil příslušná a účinná opatření, jenž by prodeji nekvalitní PHM zamezily. Správní orgán nezkoumal, zda k nedodržení jakostních limitů došlo úmyslným či nedbalostním jednáním některého z článků výrobního nebo distribučního řetězce. Z těchto důvodů nebylo na místě přihlížet k tomu, zda ke vzniku odchylky došlo úmyslnou manipulací či nedbalostí ani jako k polehčující ani jako k přitěžující okolnosti.

Při určení následku protiprávního jednání vycházel správní orgán z následujících skutečností. Z hlediska následků jde o přestupek ohrožovací, kde vznik materiální újmy (např. škody na vozidle) není nutným předpokladem naplnění jeho skutkové podstaty (dokonáním). Zde je přestupek dokonán již samotným prodejem PHM, jenž nesplňuje jakostní kritéria, tzn., že pro spáchání přestupku postačuje, je-li zákonem chráněný zájem pouze ohrožen a škodlivý následek nemusí nutně nastat.

Správní orgán dále uvádí, že vyšší obsah ethanolu může být způsoben provozní závadou ve výrobě nebo úmyslnou manipulací s produktem. Ve vozidlech, kde vyšší obsah ethanolu není povolen výrobcem vozidla, může způsobovat provozní problémy, např. nekompatibilitu materiálu, případně produkci škodlivých látek při spalování mimo regulační oblast řídící jednotky. Vzhledem k velikosti zjištěné odchylky je nejvíce pravděpodobné, že k ní došlo provozní nekázní, nikoliv úmyslnou manipulací s PHM.

Správní orgán uvádí, že se jedná o charakteristický následek prodeje nejakostní PHM a proto následek nebyl vyhodnocen ve prospěch ani v neprospěch účastníka řízení.

Tím, že jmenovaným účastníkem řízení prodávaný druh pohonné hmoty neodpovídal předepsané jakosti, docházelo k poškození spotřebitele, který právem očekává kvalitní výrobek zaručující jeho spokojenost. V tomto případě je však zcela odkázán na solidnost podnikatele a prakticky není schopen se bránit, neboť jakost pohonných hmot nemá možnost zkontrolovat. Navíc následky používání nekvalitních pohonných hmot se projeví po delším časovém období.

Jako k polehčující okolnosti bylo správním orgánem přihlédnuto ke skutečnosti, že se jedná o první vzorek PHM, který odborným posouzením byl shledán jako nevyhovující jakostním parametrům. Jedná se tedy o hospodářský subjekt do této doby bezúhonný.

Pokračování 6 22/0826/23/SŘ/P

Pokud jde o okolnosti přestupku, hodnotí správní orgán ve prospěch společnosti velikost odchylky, neboť se jedná o odchylku méně závažnou.

Správní orgán jako k lehce přitěžující okolnosti přihlédl k množství nevyhovujícího PHM (2.250 ltr.), které bylo prodáno od odběru nejakostního motorového benzínu na čerpací stanici provedeného inspektory ČOI (02.08.2023 – stav nádrže – 6.682 ltr.) do uložení zákazu prodeje ze strany ČOI (07.08.2023 – stav nádrže – 4.432 ltr.), což při průměrné velikosti nádrží osobních automobilů - cca 50 litrů – znamená, že bylo tímto poškozeno cca 45 spotřebitelů během šesti dnů, což správní orgán hodnotí jako nikoliv zanedbatelné množství. Správním orgánem byla v neprospěch účastníka řízení zohledněna velikost (výtoč) čerpací stanice ve smyslu množství prodeje nejakostní PHM.

S ohledem na výše uvedené okolnosti, jež mají vliv na určení výměry pokuty, hodnotí správní orgán přestupek jako méně závažný (s ohledem na zákonné rozpětí pro uložení pokuty – 5mil Kč), čemuž odpovídá i samotná výše udělené pokuty. Výše pokuty se odvinula zejména od závažnosti a charakteru zjištěné odchylky.

Výše sankce se neodchyluje v neprospěch jmenovaného hospodářského subjektu od pokut ukládaných dozorovým orgánem v obdobných případech (viz - https://www.coi.cz/pro-spotrebitele/pokuty-za-nejakostni-paliva/).

Pokuta je uložena v hranici zákonného rozpětí uvedeného v ust. § 8 odst. 3 písm. b) zákona o pohonných hmotách, podle kterého lze za předmětný přestupek uložit pokutu až do výše 5 000 000,- Kč. Dle uvážení správního orgánu je shora uvedená výše pokuty plně v souladu se zákonem, nese v sobě i nezbytný preventivní prvek a svojí výší odpovídá zásadě přiměřenosti používané ve správním řízení.

Správní orgán nepovažuje uloženou pokutu (10.000,- Kč) s ohledem na závažnost přestupku za nepřiměřenou. Sankce nemůže být natolik nízká, aby postrádala svou hlavní funkci, a to funkci represivní, tj. trest za protiprávní jednání, ale i funkci preventivní.

Z výše uvedených důvodů rozhodl správní orgán tak, jak je uvedeno na 1. straně tohoto rozhodnutí (příkazu).

 **P o u č e n í**

Podle ust. § 150 odst. 3 správního řádu má obviněný právo podat proti tomuto příkazu odpor ve lhůtě 8 dnů ode dne jeho oznámení u správního orgánu, který příkaz vydal. Lhůta pro podání odporu běží ode dne následujícího po oznámení příkazu. Včasným podáním odporu se příkaz ruší a v řízení se pokračuje.

Pokračování 7 22/0826/23/SŘ/P

Pokud po podání odporu bude vydáno rozhodnutí, kterým bude obviněný uznán vinným z přestupku, bude jí, kromě správního trestu uložena podle ust. § 95 odst. 1 zákona o odpovědnosti za přestupky a řízení o nich ve spojení s ust. § 79 odst. 5 správního řádu též povinnost nahradit paušální náklady řízení ve výši 1.000,- Kč, které jsou stanovené vyhláškou č. 520/2005 Sb., o rozsahu hotových výdajů a ušlého výdělku, které správní orgán hradí jiným osobám, a o paušální částce nákladů řízení, v platném znění. Příkaz, proti němuž nebyl podán odpor, se stává pravomocným a vykonatelným rozhodnutím.

**Ing. Jan Ř e z á č, MBA**

ředitel České obchodní inspekce

inspektorát Plzeňský a Karlovarský

se sídlem v Plzni