

## TARBIJAVAIKLUSTE KOMISJONI OTSUS

|                        |                                                         |
|------------------------|---------------------------------------------------------|
| Asja number            | 19-1/21-01583-013                                       |
| Otsuse kuupäev         | 4. juuni 2021                                           |
| Komisjoni koosseis     | Esimees Jüri Aava, liikmed Diana Lints, Katrin Kuldkepp |
| Tarbija                |                                                         |
| Kaupleja               | Mobile Trade OÜ, 11027195                               |
| Tarbija nõue           | Lepingust taganemine.                                   |
| Asja läbivaatamise aeg | 2. juuni 2021                                           |

### Resolutsioon:

1. Avaldus rahuldada osaliselt.
2. Tunnistada tarbija õigust Mobile Trade OÜ-ga sõlmitud müügilepingust taganemiseks.
3. Välja mõista Mobile Trade OÜ-lt tarbija kasuks 94 eurot (kõrvaklappide maksumus 119 eurot ja kättetoimetamise kulu summas 5 eurot, millest on maha arvatud desinfitseerimise ja pakendamise tasu summas 30 eurot).
4. Kohustada tarbijat oma kuludega tagastama kauplejale.
5. Komisjoni otsus täidetakse 30 päeva jooksul arvates selle Tarbijakaitse ja Tehnilise Järelevalve Ameti veebilehel avaldamise päevale järgnevast päevast.

### Asjaolud:

28.01.2021 teavitas kaupleja, et tagastamisele kuuluva kauba seisukorra halvenemisel vastutab tarbija kauba kasutamisest tingitud väärtuse vähenemise eest. Juhul kui tarbija eemaldas kauba pakendit ümbritseva vaakumkile või turvakleebised, rebis pakendi lohakalt lahti, siis arvestatakse kauba tagastamisel maha 30-50% ostuhinnast. Kaupleja sõnul peavad nad rakendama pakendi taastamise ja desinfitseerimise tasu summas 40.00 eurot. Tarbija pole kordagi väitnud, et toodet pole proovitud. Tarbija leidis, et toote sobivusega pole võimalik tutvuda ilma pakendit avamata ja sellest heli väljutamata. Tarbija nõustus maksma 20 eurot desinfitseerimistasu.

### Kaupleja seisukoht:

Tarbija väide, et ta tellis ekslikult vale toote ei ole ilmselt päris õige, kuna klient avas toote pakendi ja laadis kõrvaklappe vooluvõrgust. Lisaks on kõrvaklappe loomulikult pandud kõrva.

Selliseid tooteid ei ole lubatud meie firma füüsilises esinduses, ega ka e-poe vahendusel ostes proovida kõrva, ega muul moel pakendit vaakumkilest avada. Klappide desinfitseerimise ja pakendi vaakumkiletamise eest arvestasime kliendile tagastatud summast maha 40 eurot.

### Komisjoni põhjendus:

Komisjon tutvunud põhjalikult dokumentaalsete tõenditega asub seisukohale, et avaldus tuleb rahuldada osaliselt.

Leping tarbija ja kaupleja vahel sõlmiti 23.01.2021 sidevahendi vahendusel. Tarbija teavitas 28.01.2021 kauplejat soovist lepingust taganeda. VÕS § 56 lg 1 kohaselt võib tarbija sidevahendi abil sõlmitud lepingust taganeda põhjust avaldamata 14 päeva jooksul. VÕS §

561 lg 1 kohaselt ettevõtja tagastab taganemisavalalduse kättesaamisel tarbijale viivitamata, kuid mitte hiljem kui 14 päeva möödumisel, kõik tarbijalt lepingu alusel saadud tasud, muu hulgas tarbija kantud asja kättetoimetamise kulud.

Kaupleja leidis, et lepingust taganemise korral kuulub kohaldamisele kõrvaklappide pakendamise- ja desinfitseerimisetasu summas 40 eurot.

Komisjoni hinnangul on tarbijal õigus sõltumata põhjustest VÕS § 56 lg 1 kohaselt lepingust taganeda. Tellitud kõrvaklappe saab kasutada ka tulevikus ja müüa teistele soovijatele. Tarbija taganemisõiguse piiramine ei oleks kooskõlas võlaõiguse põhimõtetega. VÕS § 53 lg-s 4 on sätestatud olukorrad, millal taganemisõigust ei kohaldata. Tulenevalt sidevahendi abil sõlmitud lepingutele kohalduvate sätete imperatiivsusest tarbija kasuks, ei saa kaupleja tagastustingimustes välistada taganemisõigust asjade suhtes, mida ei ole nimetatud sättes välja toodud. Komisjoni hinnangul ei ole tagastamisõiguse välistamiseks VÕS § 53 lg 4 p 4-1 alusel piisav, kuigi taganemisõigust ei kohaldata muuhulgas lepingule, mille esemeks on sellise suletud pakendis asja üleandmine, mis ei ole kõlblik tagasisaatmiseks tervisekaitse või hügieenilistel põhjustel ning kui see on pärast kohale toimetamist avatud. Euroopa Kohus andis kohtuotsuses C-681/17 tervisekaitse või hügieenilistel põhjustel kauba tagasisaatmise kõlblikkuse hindamisjuhised. Euroopa Kohus selgitas otsuse punktis 40, et erand taganemisõigusest on kohaldatav üksnes juhul, kui selles viidatud avatud pakendiga kaupa ei ole enam üldse võimalik tervisekaitse või hügieenilistel põhjustel turustada, eeldusel, et asja enda olemus muudab võimatuks või kauplejale ülemäära keeruliseks selliste meetmete kasutamise, mis võimaldavad kauba uuesti müüki panna ilma tervisekaitse või hügieeni nõudeid rikkumata. Euroopa Kohus järeldas punktis 46, et taganemisõigus ei ole välistatud, kui isegi kauba ja inimese keha otsesel kokkupuutumisel võib eeldada, et kaupleja suudab hooldusmeetmete, nagu puhastamise või desinfitseerimisega, taastada tagastatud kaupade kõlblikkuse nende uueks kasutamiseks kolmanda isiku poolt ja sellest tulenevalt uuesti turustamiseks ilma tervisekaitse või hügieeni nõudeid rikkumata. VÕS § 53 lg 4 p 4-1 on rakendatav siis, kui toode muutub pärast avamist teistele tarbijatele mitteturustatavaks, antud juhul tähendaks see, et kõrvaklappidel on näiteks näha selgeid kasutamise jälgi, mida puhastamise ja desinfitseerimise käigus kõrvaldada võimalik ei ole.

Komisjon selgitab, et kui kaupleja kannab seoses kõrvaklappide uuesti pakendamisega ja desinfitseerimisega täiendavaid kulusid või kui selgub, et asja väärtus on pakendi avamise ja kõrvaklappide proovimise tõttu vähenenud, on kauplejal VÕS § 189 lg 4 ja 5 kohaselt õigus tarbijalt nõuda väärtuse vähenemise või kantud kulude hüvitamist.

VÕS 6 lg 1 kohaselt peavad võlausaldaja ja võlgnik teineteise suhtes käituma hea usu põhimõttest lähtuvalt. Seetõttu on kauplejal õigus tarbijalt kinni pidada põhjendatud uuesti pakendamise ja desinfitseerimisega kaasnevad kulud. Pooled pole komisjonile esitanud tõendeid, millised kulutused on põhjendatud, mistõttu kasutab komisjon põhjendatud desinfitseerimise- ja pakendamiskulude kulude suuruse määramisel diskretsiooniõigust ning leiab, et põhjendatud kuludeks, mida kaupleja võib kinni pidada on 30 eurot.

TKS § 60 lg 2 järgi kui pooled komisjoni otsusega ei nõustu ja seda ei järgi võivad nad pöörduda sama vaidluse läbivaatamiseks maakohtusse.

Jüri Aava  
/allkirjastatud digitaalselt/

Katrin Kuldkepp  
/allkirjastatud digitaalselt/

Diana Lints  
/allkirjastatud digitaalselt/