



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR-70-45(16)/11/AK

Warszawa, dnia 11 lipca 2011 r.

DECYZJA DNR-1/45/2011

Na podstawie art. 24 ust. 14 pkt 2 w związku z art. 13 ustawy z dnia 12 grudnia 2003 r. o ogólnym bezpieczeństwie produktów (Dz. U. Nr 229, poz. 2275, z 2007 r. Nr 35, poz. 215, z 2008 r. Nr 157, poz. 976, z 2009 r. Nr 18, poz. 97 i Nr 20, poz. 106, z 2011 r. Nr 63, poz. 322 i Nr 102, poz. 586), po przeprowadzeniu postępowania administracyjnego wszczętego z urzędu w sprawie ogólnego bezpieczeństwa wiśni dekoracyjnych oznaczonych numerem 75.133, wprowadzonych na rynek przez przedsiębiorcę „ALPHA DAN” Janusz Chilewski spółka jawna z siedzibą w Bydgoszczy, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów stwierdza, że przedsiębiorca usunął przyczyny zagrożeń stwarzanych przez te produkty i umarza postępowanie administracyjne.

Uzasadnienie

Pismem z dnia 25 marca 2011 r. Kujawsko – Pomorski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej przekazał Prezesowi Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (dalej jako: „Prezes UOKiK”) protokół wraz z aktami kontroli dotyczącymi wiśni dekoracyjnych oznaczonych numerem 75.133, wprowadzonych na rynek przez przedsiębiorcę „ALPHA DAN” Janusz Chilewski spółka jawna z siedzibą w Bydgoszczy.

Wiśnie dekoracyjne oznaczone numerem 75.133 (dalej także jako: „wiśnie dekoracyjne”) wykonane są z twardego tworzywa sztucznego w kolorze czerwonym. Posiadają szypułki, które wykonane są z miękkiego tworzywa sztucznego w kolorze zielonym. Owoc wiśni ma wysokość ok. 18 mm, a jego średnica wynosi ok. 25 mm. Długość

szypułki wynosi ok. 45 mm. Szypułki można łatwo oddzielić od owoców. Zarówno szypułki jak i owoce mieszczą się całkowicie w cylindrze do badania małych części. Wiśnie dekoracyjne zapakowane są w liczbie 30 sztuk w przezroczystą tubę, wykonaną z tworzywa sztucznego. Na opakowaniu przyklejona jest etykieta, na której umieszczono między innymi nazwę i adres przedsiębiorcy, który wprowadził wiśnie dekoracyjne na rynek: „dystrybutor „ALPHA DAN” Janusz Chilewski spółka jawna, 85-738 Bydgoszcz ul. K. Szajnochy 3”, numer 75.133, a także kod EAN: 8717888 751338.

W trakcie kontroli przeprowadzonej u przedsiębiorcy „ALPHA DAN” Janusz Chilewski spółka jawna z siedzibą w Bydgoszczy, inspektorzy reprezentujący Kujawsko – Pomorskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej poddali ocenie bezpieczeństwa i badaniom organoleptycznym wiśnie dekoracyjne, w oparciu o przepisy ustawy z dnia 12 grudnia 2003 r. o ogólnym bezpieczeństwie produktów (Dz. U. Nr 229, poz. 2275, z 2007 r. Nr 35, poz. 215, z 2008 r. Nr 157, poz. 976, z 2009 r. Nr 18, poz. 97 i Nr 20, poz. 106, z 2011 r. Nr 63, poz. 322 i Nr 102, poz. 586) (dalej jako: „ustawa o ogólnym bezpieczeństwie produktów”) oraz rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 6 kwietnia 2004 r. w sprawie dodatkowych wymagań dotyczących bezpieczeństwa i znakowania produktów, które stwarzają zagrożenie dla konsumentów przez to, że ich wygląd wskazuje na inne niż rzeczywiste przeznaczenie (Dz. U. Nr 71, poz. 644) (dalej jako: „rozporządzenie Rady Ministrów z dnia 6 kwietnia 2004 r.”).

W wyniku przeprowadzonych badań organoleptycznych inspektorzy dokonujący kontroli stwierdzili, iż z uwagi na swój wygląd i wymiary, wiśnie dekoracyjne są niedozwolonymi imitacjami środków spożywczych. Uznali, iż powyższe produkty stwarzają zagrożenie dla konsumentów, zwłaszcza dzieci, ponieważ próba ich konsumpcji, w przypadku utknięcia produktów w przewodzie pokarmowym może skutkować niedrożnością tego organu, a w przypadku utknięcia w krtani – niedrożnością dróg oddechowych.

Zgodnie z § 1 ust. 1 rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 6 kwietnia 2004 r. produkty, które stwarzają zagrożenie dla konsumentów przez to, że ich wygląd wskazuje na inne niż rzeczywiste przeznaczenie, zwane „imitacjami”, nie mogą posiadać cech i właściwości wywołujących u konsumentów, zwłaszcza u dzieci, przeświadczenia, że są to środki spożywcze, jeżeli próba konsumpcji imitacji może powodować zagrożenie dla zdrowia lub życia ludzi.

W związku z powyższym, Prezes UOKiK uznał za zasadne wszczęcie postępowania administracyjnego na podstawie ustawy o ogólnym bezpieczeństwie produktów.

Zgodnie z art. 61 § 4 Kodeksu postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2000 r. Nr 98, poz. 1071 z późn. zm.), pismem z dnia 30 marca 2011 r., Prezes UOKiK powiadomił przedsiębiorcę „ALPHA DAN” Janusz Chilewski spółka jawna z siedzibą w Bydgoszczy (stronę postępowania) o wszczęciu postępowania administracyjnego w sprawie ogólnego bezpieczeństwa wiśni dekoracyjnych, jednocześnie wyznaczając stronie postępowania termin 14 dni na zapoznanie się ze zgromadzonymi aktami sprawy oraz wypowiedzenie się co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań. W tym samym piśmie Prezes UOKiK zwrócił się do ww. przedsiębiorcy z prośbą o określenie swej roli w obrocie przedmiotowymi wiśniami dekoracyjnymi oraz – w przypadku podjęcia działań mających na celu wyeliminowanie zagrożeń stwarzanych przez produkty będące przedmiotem postępowania – przekazanie dowodów potwierdzających powyższe.

Pismem z dnia 14 kwietnia 2011 r. strona postępowania poinformowała Prezesa UOKiK, iż produkty będące przedmiotem niniejszego postępowania zostały zakupione przez nią od holenderskiego przedsiębiorcy. Ponadto strona postępowania wskazała, że zwróciła posiadane wiśnie dekoracyjne do dostawcy tych produktów, na dowód czego przekazała fakturę korygującą nr 20110855 z dnia 13 kwietnia 2011 r. potwierdzającą powyższe działania.

W odpowiedzi na powyższe, pismem z dnia 26 kwietnia 2011 r. Prezes UOKiK wskazał stronie postępowania, iż w jego opinii, w niniejszej sprawie, w celu wyeliminowania zagrożeń stwarzanych przez wiśnie dekoracyjne oznaczone numerem 75.133 potrzebne jest również podjęcie działań wobec produktów, które zostały już wprowadzone na rynek. W związku z powyższym, organ nadzoru poinformował stronę postępowania, iż zasadne jest odebranie wiśni dekoracyjnych od dystrybutorów tych produktów i przedstawienie dowodów potwierdzających ten fakt (faktur korygujących lub stosownych oświadczeń dystrybutorów o nieposiadaniu wiśni dekoracyjnych oznaczonych numerem 75.133 w swojej ofercie handlowej). Prezes UOKiK zwrócił się także z prośbą o poinformowanie go o czynnościach podjętych w stosunku do produktów odebranych od dystrybutorów i przedstawienie dowodów w tym zakresie.

Pismem z dnia 10 maja 2011 r. strona postępowania zwróciła się do Prezesa UOKiK z prośbą o przedłużenie terminu wyznaczonego na przekazanie dowodów działań podjętych w stosunku do produktów będących przedmiotem postępowania wprowadzonych na rynek do dnia 31 maja 2011 r. oświadczając jednocześnie, iż jest w trakcie zbierania stosownych dokumentów od dystrybutorów kwestionowanych wiśni dekoracyjnych. Ponadto, odnosząc się do definicji producenta i dystrybutora określonych w ustawie o ogólnym bezpieczeństwie

produktów, strona postępowania sprecyzowała swoją rolę w obrocie tymi produktami określając się jako ich dystrybutor.

W piśmie z dnia 23 maja 2011 r. Prezes UOKiK przychylił się do prośby strony postępowania w przedmiocie przedłużenia terminu na przedstawienie dowodów działań podjętych w celu wyeliminowania zagrożeń stwarzanych przez wiśnie dekoracyjne.

Pismem z dnia 30 maja 2011 r. strona postępowania przekazała organowi nadzoru oświadczenia 12 dystrybutorów produktów będących przedmiotem niniejszego postępowania potwierdzających, iż nie posiadają oni wiśni dekoracyjnych w swej ofercie handlowej.

W piśmie z dnia 6 czerwca 2011 r. Prezes UOKiK poinformował stronę postępowania o przysługującym jej prawie do zapoznania się ze zgromadzonymi aktami sprawy oraz wypowiedzenia się co do zebranych dowodów oraz zgłoszonych żądań.

Strona postępowania nie skorzystała z przysługujących jej praw.

Prezes UOKiK ustalił i stwierdził:

Przedsiębiorca „ALPHA DAN” Janusz Chilewski spółka jawna z siedzibą w Bydgoszczy wprowadził wiśnie dekoracyjne na polski rynek i jest dystrybutorem w rozumieniu art. 3 pkt 3 ustawy o ogólnym bezpieczeństwie produktów, zgodnie z którym za dystrybutora uznaje się przedsiębiorcę uczestniczącego w dowolnym etapie procesu dostarczania lub udostępniania produktu, którego działalność nie wpływa na właściwości związane z jego bezpieczeństwem. W aktach sprawy znajduje się faktura potwierdzająca zakup przez stronę postępowania 48 opakowań wiśni dekoracyjnych od holenderskiego przedsiębiorcy (faktura nr 20100397 z dnia 31 stycznia 2011 r.). Ponadto przedsiębiorca będący stroną niniejszego postępowania oznacza się na opakowaniach produktów jako ich dystrybutor.

Zgodnie z art. 4 ust. 1 ustawy o ogólnym bezpieczeństwie produktów, produktem bezpiecznym jest produkt, który w zwykłych lub innych, dających się w sposób uzasadniony przewidzieć warunkach jego używania, z uwzględnieniem czasu korzystania z produktu, a także, w zależności od rodzaju produktu, sposobu uruchomienia oraz wymogów instalacji i konserwacji, nie stwarza żadnego zagrożenia dla konsumentów lub stwarza znikome zagrożenie, dające się pogodzić z jego zwykłym używaniem i uwzględniające wysoki poziom wymagań dotyczących ochrony zdrowia i życia ludzkiego. Zgodnie z art. 5 ust. 1

ustawy o ogólnym bezpieczeństwie produktów, produkt, który nie spełnia wymagań określonych w art. 4 ustawy o ogólnym bezpieczeństwie produktów, nie jest produktem bezpiecznym.

W wyniku badań organoleptycznych produktów inspektorzy reprezentujący Kujawsko – Pomorskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej stwierdzili, że przedmiotowe wiśnie dekoracyjne swoim wyglądem oraz wielkością przypominają prawdziwe owoce wiśni. Ze względu na powyższą właściwość produkty te wskazują na inne niż rzeczywiste przeznaczenie, a zatem są imitacjami i mogą być, szczególnie przez dzieci, uznane za środek spożywczy. W konsekwencji, najmłodszy konsumenci mogą podjąć próbę konsumpcji wiśni dekoracyjnych, a biorąc pod uwagę fakt, iż zarówno szypułki jak i owoce mieszczą się całkowicie w cylindrze do badania małych części, może to spowodować zagrożenie dla ich zdrowia, a nawet życia. Zgodnie z § 1 ust. 1 rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 6 kwietnia 2011 r. produkty, które stwarzają zagrożenie dla konsumentów przez to, że ich wygląd wskazuje na inne niż rzeczywiste przeznaczenie, zwane „imitacjami”, nie mogą posiadać cech i właściwości wywołujących u konsumentów, zwłaszcza u dzieci, przeświadczenia, że są to środki spożywcze, jeżeli próba konsumpcji imitacji może powodować zagrożenie dla zdrowia lub życia ludzi.

Mając na uwadze wyniki badań przeprowadzonych przez inspektorów Inspekcji Handlowej, Prezes UOKiK stwierdził, że wiśnie dekoracyjne nie spełniają wymagań określonych w art. 4 ust. 1 ustawy o ogólnym bezpieczeństwie produktów, a stwierdzone nieprawidłowości stwarzają zagrożenie dla zdrowia, a nawet życia użytkowników, zwłaszcza dzieci. Strona postępowania nie zakwestionowała powyższego ustalenia.

Zgodnie z art. 24 ust. 14 pkt 2 ustawy o ogólnym bezpieczeństwie produktów, Prezes UOKiK wydaje decyzję o umorzeniu postępowania, jeśli producent lub dystrybutor usunął przyczyny zagrożeń.

W niniejszej sprawie przedsiębiorca będący stroną postępowania zakupił od holenderskiego przedsiębiorcy jednorazowo 48 opakowań wiśni dekoracyjnych, z czego wprowadził na rynek 27 opakowań tych produktów: 5 opakowań wiśni dekoracyjnych sprzedanych zostało indywidualnym odbiorcom na podstawie paragonu, 22 opakowania dostarczono dystrybutorom (powyższe ustalono na podstawie faktury zakupu produktów nr 20100397 z dnia 31 stycznia 2011 r., oświadczenia strony postępowania z dnia 10 marca 2011 r., a także faktur sprzedaży produktów znajdujących się w aktach kontroli Inspekcji Handlowej). Ponadto strona postępowania oświadczyła, iż 2 opakowania wiśni dekoracyjnych zaginęły, co zostało ustalone w wyniku inwentaryzacji (dowód: oświadczenia

strony postępowania z dnia 10 marca 2011 r.). W toku niniejszego postępowania jego strona przedstawiła fakturę korygującą nr 20110855 z dnia 13 kwietnia 2011 r. potwierdzającą zwrot 19 opakowań wiśni dekoracyjnych, które nie zostały wprowadzone na rynek i znajdowały się w posiadaniu strony postępowania oraz przekazała oświadczenia 12 przedsiębiorców o nieposiadaniu tych produktów w swojej ofercie handlowej.

Przekazane przez stronę postępowania dowody i wyjaśnienia, w opinii Prezesa UOKiK, są wystarczające do uznania, że strona postępowania – przedsiębiorca „ALPHA DAN” Janusz Chilewski spółka jawna z siedzibą w Bydgoszczy – usunął przyczyny zagrożeń stwarzanych przez wiśnie dekoracyjne oznaczone numerem 75.133.

W związku z powyższym, Prezes UOKiK orzekł jak w sentencji.

Pouczenie:

Na podstawie art. 127 § 3 oraz art. 129 § 2 Kodeksu postępowania administracyjnego w związku z art. 26 ustawy o ogólnym bezpieczeństwie produktów od niniejszej decyzji stronom nie służy odwołanie, jednakże strona niezadowolona z niniejszej decyzji może, w terminie 14 dni od dnia jej doręczenia, zwrócić się do Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów z wnioskiem o ponowne rozpatrzenie sprawy.

z up. Prezesa Urzędu Ochrony
Konkurencji i Konsumentów
DYREKTOR
Anna Mazurak

Otrzymuje:

„ALPHA DAN” Janusz Chilewski sp. j.
ul. Szajnochy 3
85-738 Bydgoszcz