



PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW
DNR-730-660(15)/16/KZ

Warszawa, dnia 20 marca 2017 r.

DECYZJA DNR-2/67/2017

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów:

- 1) na podstawie art. 84 ust. 1 pkt 2 w związku z art. 58 ust. 3 pkt 1 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku (Dz. U. z 2016 r., poz. 542, z późn. zm.) umarza wszczęte z urzędu postępowanie w sprawie wprowadzenia do obrotu przez przedsiębiorców: Grażynę Klukowską, prowadzącą działalność gospodarczą pod firmą Grażyna Klukowska Firma Produkcyjna „AGA” s.c. w Wąsach i Janusza Klukowskiego, prowadzącego działalność gospodarczą pod firmą Janusz Piotr Klukowski Firma Produkcyjna „AGA” s.c. w Wąsach zabawki skakanka OSA niebieska z żółtymi rączkami, kod kreskowy 5903178260021, niespełniającej wymagań określonych w § 5 ust. 1 rozporządzenia Ministra Rozwoju i Finansów z dnia 20 października 2016 r. w sprawie wymagań dla zabawek (Dz. U. z 2016 r., poz. 1730) oraz pkt 3.1.1 i pkt 3.1.2 załącznika nr 1 pkt 3 „Wymagania w zakresie właściwości chemicznych” do ww. rozporządzenia, w związku z wycofaniem wyrobu z obrotu oraz powiadomieniem konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach;
- 2) na podstawie art. 74 ust. 1-3 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku (Dz. U. z 2016 r., poz. 542, z późn. zm.):
 - a) ustala wysokość opłaty za badania laboratoryjne zabawki skakanka OSA niebieska z żółtymi rączkami, kod kreskowy 5903178260021, wykonane w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów z siedzibą w Lublinie, stwierdzone sprawozdaniem z badań nr 355/AI/218/2016 z dnia 25 sierpnia 2016 r., na kwotę 379,16 zł (słownie: trzysta siedemdziesiąt dziewięć złotych i szesnaście groszy),
 - b) zobowiązuje przedsiębiorców Grażynę Klukowską, prowadzącą działalność gospodarczą pod firmą Grażyna Klukowska Firma Produkcyjna „AGA” s.c. w Wąsach i Janusza Klukowskiego, prowadzącego działalność gospodarczą pod firmą Janusz Piotr Klukowski Firma Produkcyjna „AGA” s. c w Wąsach, do poniesienia opłaty za badania laboratoryjne zabawki skakanka OSA niebieska z żółtymi rączkami, kod kreskowy 5903178260021, w ustalonej wysokości 379,16 zł (słownie: trzysta siedemdziesiąt dziewięć złotych i szesnaście groszy).

UZASADNIENIE

W toku kontroli przeprowadzonej u przedsiębiorcy Marzeny Bałdygi, prowadzącej działalność gospodarczą pod firmą PHU BOBO Bałdyga Marzena Elżbieta w Pieszku, inspektorzy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Olsztynie, Delegatura w Ełku, stwierdzili w ofercie handlowej m.in. zabawkę skakanka OSA niebieska z żółtymi rączkami, kod kreskowy 5903178260021. Z dokumentów załączonych do akt sprawy wynika, że przedmiotowe wyroby zakupione zostały przez kontrolowaną od F.P. AGA G.J. Klukowscy s.c. w Kałuszynie, na podstawie faktury Nr 56/2016 z dnia 18 lutego 2016 r. w ilości 400 sztuk.

Przedmiotowa zabawka to skakanka OSA niebieska z żółtymi rączkami, kod kreskowy 5903178260021, producent : F.P. „AGA” Klukowscy 05-310 Kałuszyn, Wąsy 31.

Badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Produktów Włókienniczych i Analizy Instrumentalnej z siedzibą w Łodzi Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (sprawozdanie z badań nr 355/AI/218/2016) wykazały obecność w zabawce ftalanu di (2-etyloheksylu) (DEHP) w wężyku skakanki w ilości (16,1%±2,6%) - dopuszczalna ilość nie może przekraczać 0,1%.

Akta z przeprowadzonej kontroli przekazano do UOKiK celem wszczęcia postępowania administracyjnego, na podstawie przepisów ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku (Dz. U. z 2016 r., poz. 542, z późn. zm.), zwanej dalej „ustawa o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku”.

Pismem z dnia 18 listopada 2016 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (zwany dalej również „Prezesem UOKiK”) poinformował przedsiębiorców: Grażynę Klukowską, prowadzącą działalność gospodarczą pod firmą Grażyna Klukowska Firma Produkcyjna „AGA” s.c. w Wąsach i Janusza Klukowskiego, prowadzącego działalność gospodarczą pod firmą Janusz Piotr Klukowski Firma Produkcyjna „AGA” s.c. w Wąsach, (zwanych dalej „stroną postępowania”) o wszczęciu z urzędu postępowania administracyjnego w sprawie wprowadzenia do obrotu zabawki skakanka OSA niebieska z żółtymi rączkami, kod kreskowy 5903178260021, niespełniającej wymagań określonych w § 5 ust. 1 rozporządzenia Ministra Rozwoju i Finansów z dnia 20 października 2016 r. w sprawie wymagań dla zabawek (Dz. U. z 2016 r., poz. 1730), zwanego dalej „rozporządzeniem” oraz pkt 3.1.1 i pkt 3.1.2 załącznika nr 1 pkt 3 „Wymagania w zakresie właściwości chemicznych” do rozporządzenia, z uwagi na obecność w zabawce ftalanu di (2-etyloheksylu) (DEHP) w wężyku skakanki w ilości (16,1%±2,6%).

W piśmie z dnia 14 grudnia 2016 r. strona postępowania poinformowała Prezesa UOKiK, iż powiadomiła telefonicznie wszystkie hurtownie o wycofaniu z obrotu przedmiotowej zabawki i zobowiązała się do wystawienia faktur korygujących w przypadku gdy otrzyma informację o posiadaniu wyrobu. Jednocześnie strona postępowania oświadczyła, iż zamieściła trzy ogłoszenia w gazetach i sporządziła listę dystrybutorów. Ponadto zwróciła się z prośbą o wydłużenie terminu na przedstawienie dowodów wycofania z obrotu przedmiotowej zabawki. Do pisma załączono faktury za publikację ogłoszeń, oświadczenia dystrybutorów o braku wyrobu oraz faktury korygujące.

Pismem z dnia 20 grudnia 2016 r. Prezes UOKiK wyraził zgodę na przekazanie wszystkich dowodów, w terminie do dnia 20 stycznia 2017 r.

W piśmie z dnia 18 stycznia 2017 r. strona postępowania poinformowała Prezesa UOKiK, iż nie posiada przedmiotowej zabawki na stanie magazynowym, a wyrób zwrócony od odbiorców w ilości 1234 sztuk oraz znajdujący się na stanie magazynowym w ilości 16 sztuk został oddany do zakładu recyklingu, celem utylizacji w łącznej ilości 1250 sztuk. Na dowód czego strona postępowania nadesłała dokument przekazania wyrobu do utylizacji. Do pisma strona postępowania załączyła: listę odbiorców skakanek w kolorach mix i ilości nabytych przez nich wyrobów, w tym ilości skakanki OSA niebieska z żółtymi rączkami, kod kreskowy 5903178260021 oraz listę dystrybutorów, na której podano ilość zwróconych skakanek w kolorach mix, w tym ilości skakanki OSA niebieska z żółtymi rączkami, kod kreskowy 5903178260021. Do pisma załączono również faktury korygujące, oświadczenia dystrybutorów, skany ogłoszeń z trzech gazet.

Pismem z dnia 25 stycznia 2017 r. Prezes UOKiK zwrócił się do strony postępowania z prośbą o ponowne przekazanie faktur korygujących i oświadczeń o nieposiadaniu przedmiotowej zabawki, z uwagi na to iż nie spełniały one wymogów formalnych.

W dniu 6 lutego 2017 r. do UOKiK wpłynęły brakujące dowody, przekazane przez stronę postępowania.

Pismem z dnia 8 lutego 2017 r. Prezes UOKiK zwrócił się do strony postępowania z prośbą o złożenie oświadczenia odnośnie ilości wyrobu znajdującego się w sprzedanym miksie skakanki OSA.

W dniu 17 lutego 2017 r. strona postępowania oświadczyła, iż sprzedała 16600 sztuk skakanek OSA w miksie, w tym 3320 sztuk skakanki OSA niebieska z żółtymi rączkami, kod kreskowy 5903178260021.

Pismem z dnia 28 lutego 2017 r. Prezes UOKiK poinformował stronę postępowania o prawie do zapoznania się ze zgromadzonymi aktami sprawy oraz prawie wypowiedzenia się do zebranych dowodów i materiałów. Strona postępowania nie skorzystała z przysługujących jej uprawnień.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów ustalił i stwierdził:

Przedsiębiorcy Grażyna Klukowska, prowadząca działalność gospodarczą pod firmą Grażyna Klukowska Firma Produkcyjna „AGA” s.c. w Wąsach i Janusz Klukowski, prowadzący działalność gospodarczą pod firmą Janusz Piotr Klukowski Firma Produkcyjna „AGA” s.c. w Wąsach, są producentami zabawki skakanka OSA niebieska z żółtymi rączkami, kod kreskowy 5903178260021.

Zgodnie z treścią art. 79 ust. 1 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku, stroną postępowania jest wyłącznie podmiot gospodarczy, wobec którego postępowanie zostało wszczęte. Przepis art. 4 pkt 19 ww. ustawy stanowi, iż podmiotem gospodarczym jest importer.

Według art. 4 pkt 20 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku, producentem jest osoba fizyczna lub prawna albo jednostka organizacyjna nieposiadająca osobowości prawnej, która wytwarza wyrób albo dla której ten wyrób zaprojektowano lub wytworzono, w celu wprowadzenia go do obrotu lub oddania do użytku pod własną nazwą lub znakiem towarowym. Przepis art. 4 pkt 26 ww. ustawy stanowi, iż przez wprowadzenie do obrotu należy rozumieć udostępnienie wyrobu na rynku po raz pierwszy.

Zgodnie z przepisem art. 5 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku wyroby wprowadzone do obrotu lub oddawane do użytku muszą spełniać wymagania. W przypadku zabawek, zastosowanie mają przepisy rozporządzenia Ministra Rozwoju i Finansów z dnia 20 października 2016 r. w sprawie wymagań dla zabawek (Dz. U. z 2016 r. poz. 1730).

Przepis art. 58 ust. 3 pkt 1 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku stanowi, iż postępowania w sprawie wprowadzonych do obrotu lub oddanych do użytku wyrobów niezgodnych z wymaganiami prowadzi Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów.

Badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Produktów Włókienniczych i Analizy Instrumentalnej z siedzibą w Łodzi Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (sprawozdanie z badań nr 355/AI/218/2016) wykazały obecność w zabawce ftalanu di (2-etyloheksylu) (DEHP) w wężyku skakanki w ilości (16,1%±2,6%) - dopuszczalna ilość nie może przekraczać 0,1%.

Stwierdzone niezgodności uzasadniały wszczęcie przez Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów postępowania w sprawie wprowadzenia do obrotu zabawki skakanka OSA niebieska z żółtymi rączkami, kod kreskowy 5903178260021, niespełniającej wymagań określonych w § 5 ust. 1 rozporządzenia oraz pkt 3.1.1 i pkt 3.1.2 załącznika nr 1 pkt 3 „Wymagania w zakresie właściwości chemicznych” do rozporządzenia, z uwagi na obecność w zabawce ftalanu di (2-etyloheksylu) (DEHP) w wężyku skakanki w ilości (16,1%±2,6%).

Zgodnie z § 5 ust. 1 rozporządzenia zabawki, a także zawarte w nich substancje chemiczne nie mogą stanowić zagrożenia dla bezpieczeństwa i zdrowia dzieci lub osób trzecich podczas przewidywanego okresu ich użytkowania, zgodnie z przeznaczeniem lub w sposób możliwy do przewidzenia, z uwzględnieniem zachowania się dzieci.

Zaś przepis pkt 3.1.1. załącznika nr 1 pkt 3 „Wymagania w zakresie właściwości chemicznych” stanowi, iż „zabawki są zaprojektowane i wyprodukowane w taki sposób, aby podczas ich używania nie stwarzały ryzyka niekorzystnego wpływu na zdrowie ludzkie, związanego z narażeniem na działanie substancji lub mieszanin zawartych w zabawkach lub stanowiących części zabawek”. W świetle przepisu pkt 3.1.2. ww. załącznika „zabawki muszą spełniać wymagania określone w przepisach rozporządzeń Unii Europejskiej dotyczących niektórych kategorii produktów lub ograniczeń stosowania niektórych substancji i mieszanin, w szczególności zawartych w załączniku XVII „*Ograniczenia dotyczące produkcji, wprowadzania do obrotu i stosowania niektórych niebezpiecznych substancji, mieszanin i wyrobów*” do rozporządzenia (WE) nr 1907/2006 Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 18 grudnia 2006 r. w sprawie rejestracji, oceny, udzielania zezwoleń i stosowanych ograniczeń w zakresie chemikaliów (REACH) i utworzenia Europejskiej Agencji Chemikaliów, zmieniającego dyrektywę 1999/45/WE oraz uchylającego rozporządzenie Rady (EWG) nr 793/93 i rozporządzenie Komisji (WE) nr 1488/94, jak również dyrektywę Rady 76/769/EWG i dyrektywy Komisji 91/155/EWG, 93/67/EWG, 93/105/WE i 2000/21/WE (Dz. Urz. UE L 396 z 30 grudnia 2006, str. 1, z późn.zm.)”.

W toku postępowania przed Prezesem UOKiK powiadomiono stronę postępowania o możliwości podjęcia działań zmierzających do wycofania wyrobów z obrotu oraz powiadomienia konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach i wyznaczono termin na ich podjęcie. Strona postępowania nadesłała listę 46 odbiorców skakanki OSA niebieska z żółtymi rączkami, kod kreskowy 5903178260021 i oświadczyła, iż sprzedała 3320 sztuk wyrobu. W wyniku podjętych przez nią działań mających na celu wycofanie wyrobu z obrotu, przedmiotowa zabawka została zwrócona przez odbiorców w ilości 1234 sztuk i oddana do zakładu recyklingu, celem utylizacji razem z wyrobami znajdującymi się na stanie magazynowym w ilości 16 sztuk. Na dowód czego przekazano dokument przyjęcia wyrobów do utylizacji w ilości 75 kg netto i oświadczenie strony postępowania o utylizacji 1250 sztuk przedmiotowej zabawki. Strona postępowania przysłała do UOKiK: oświadczenia 11 dystrybutorów dotyczące braku przedmiotowych zabawek na stanie magazynowym i 35 faktur korygujących, poświadczających wycofanie wyrobu z obrotu w ilości 1234 sztuk. Dowody te przemawiają za tym, że przedmiotowe zabawki nie znajdują się już w obrocie.

Nadesłane przez stronę postępowania dowody zamieszczenia ogłoszeń w trzech gazetach potwierdzają, iż konsumenci zostali poinformowani o stwierdzonych niezgodnościach w zabawce.

Zgodnie z art. 4 pkt 27 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku przez wycofanie z obrotu należy rozumieć działanie, którego celem jest zapobieżenie udostępnieniu wyrobu na rynku w danym łańcuchu dostaw.

Na podstawie art. 84 ust. 1 pkt 2 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku organ nadzoru rynku prowadzący postępowanie wydaje decyzję o umorzeniu postępowania, jeżeli niezgodność wyrobu z wymaganiami została usunięta, wyrób został wycofany z obrotu lub użytku, odzyskany, zniszczony lub powiadomiono użytkowników o stwierdzonych niezgodnościach.

Przepis art. 74 ust. 1 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku stanowi, iż w przypadku stwierdzenia, że wyrób nie spełnia wymagań lub stwarza zagrożenie, opłaty związane z badaniami ponosi podmiot gospodarczy, który wprowadził wyrób do obrotu lub oddał go do użytku. Opłaty ustala organ nadzoru rynku, który poniósł koszty badań (art. 74 ust. 2 ww. ustawy). Zgodnie z treścią przepisu art. 74 ust. 3 ww. ustawy, opłaty ustala się na podstawie uzasadnionych kosztów poniesionych

w związku z badaniami wyrobu. Opłaty stanowią dochód budżetu państwa (art. 74 ust. 4 ww. ustawy).

Badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Produktów Włókienniczych i Analizy Instrumentalnej z siedzibą w Łodzi Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (sprawozdanie z badań nr 355/AI/218/2016) wykazały niezgodność zabawki z wymaganiami.

Negatywny wynik badań laboratoryjnych potwierdza zasadność poniesionych kosztów badań i obliguje organ nadzoru rynku do ustalenia opłaty za powyższe badania i zobowiązania wprowadzającego do obrotu zabawkę do jej uiszczenia.

W niniejszej sprawie koszt badań laboratoryjnych przedmiotowej zabawki poniósł Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów do którego zadań, zgodnie z art. 10 ust. 1 pkt 8 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. o Inspekcji Handlowej (t.j. Dz. U. z 2016 r., poz. 1059, z późn. zm.), należy prowadzenie laboratoriów kontrolno-analitycznych Inspekcji.

Wysokość opłaty za badania laboratoryjne została ustalona na podstawie kosztorysu nr 39AI//2016 z dnia 26 sierpnia 2016 r. sporządzonego przez Specjalistyczne Laboratorium Produktów Włókienniczych i Analizy Instrumentalnej z siedzibą w Łodzi i wynosi 379,16 zł (słownie: trzysta siedemdziesiąt dziewięć złotych i szesnaście groszy).

Przedsiębiorcy Grażyna Klukowska, prowadzącą działalność gospodarczą pod firmą Grażyna Klukowska Firma Produkcyjna „AGA” s.c. w Wąsach i Janusz Klukowski, prowadzący działalność gospodarczą pod firmą Janusz Piotr Klukowski Firma Produkcyjna „AGA” s.c. w Wąsach, w związku z wprowadzeniem do obrotu zabawki skakanka OSA niebieska z żółtymi rączkami, kod kreskowy 5903178260021, niespełniającej wymagań określonych w § 5 ust. 1 rozporządzenia oraz pkt 3.1.1 i pkt 3.1.2 załącznika nr 1 pkt 3 „Wymagania w zakresie właściwości chemicznych” do rozporządzenia, są zobowiązani ponieść opłatę związaną z badaniami laboratoryjnymi zabawki.

Na podstawie art. 63 ust. 3 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku w związku z art. 47 § 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. - Ordynacja podatkowa (t. j. Dz. U. z 2017 r., poz. 201 ze zm.), przedsiębiorcy Grażyna Klukowska, prowadzącą działalność gospodarczą pod firmą Grażyna Klukowska Firma Produkcyjna „AGA” s.c. w Wąsach i Janusz Klukowski, prowadzący działalność gospodarczą pod firmą Janusz Piotr Klukowski Firma Produkcyjna „AGA” s.c. w Wąsach, są obowiązani uiścić kwotę 379,16 zł, na

rachunek Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów: **NBP O/O WARSZAWA Nr 51 1010 1010 0078 7822 3100 0000**, w terminie 14 dni od dnia doręczenia niniejszej decyzji.

Zgodnie z art. 143 ustawy Kodeks postępowania administracyjnego (t.j. Dz. U. z 2016 r. poz.23, z późn.zm.) wniesienie wniosku o ponowne rozpatrzenie nie wstrzymuje obowiązku uiszczenia opłaty za badania laboratoryjne.

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

P o u c z e n i e

1. Na podstawie art. 127 § 3 w związku z art. 129 § 2 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. - Kodeks postępowania administracyjnego (t.j. Dz. U. z 2016 r. poz. 23, z późn.zm.), w związku z art. 63 ust. 2 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku (Dz. U. z 2016 r., poz. 542, z późn. zm.), od niniejszej decyzji stronie 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.

2. W przypadku, gdyby strona zamierzała zakwestionować tylko rozstrzygnięcie zawarte w pkt 2, w zakresie nałożonego obowiązku poniesienia opłaty za badania laboratoryjne zabawki, strona może, na podstawie art. 74 ust. 2 w związku z art. 63 ust. 2 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku (Dz. U. z 2016 r., poz. 542, z późn. zm.), na podstawie art. 127 § 3 w związku z art. 144 oraz na podstawie 141 § 2 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. - Kodeks postępowania administracyjnego (t.j. Dz. U. z 2016 r. poz. 23, z późn.zm.), w terminie 7 dni od dnia doręczenia decyzji, zwrócić się do Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów z wnioskiem o ponowne rozpatrzenie sprawy.

Z up. Prezesa
Urzędu Ochrony Konkurencji
i Konsumentów
Zastępca Dyrektora
Departamentu Nadzoru Rynku
Jadwiga Gunerka