



**PREZES  
URZĘDU OCHRONY  
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR-70-98(27)/08/09/KW

Warszawa, dn. 13 lutego 2009 r.

**DECYZJA DNR-1/ 17/2009**

**I** Na podstawie art. 33a ust. 2 pkt 2) w związku z art. 13 ustawy z dnia 12 grudnia 2003 r. w sprawie ogólnego bezpieczeństwa produktów (Dz. U. Nr 229, poz. 2275, z 2007 r. Nr 35, poz. 215 oraz z 2008 r. Nr 157, poz. 976), po przeprowadzeniu postępowania administracyjnego wszczętego z urzędu w sprawie wprowadzenia na rynek produktów niespełniających ogólnych wymagań bezpieczeństwa, tj. żelu pod prysznic – koktajlu TEQUILA SUNRISE Doccia Schiuma Tequila Sunrise i żelu pod prysznic – koktajlu CAIPIROSCA Doccia Schiuma Caipirosca, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów nakłada na przedsiębiorcę „GLER” spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Tarnobrzegu karę pieniężną w wysokości 15 000 zł (słownie: piętnaście tysięcy złotych) płatną do budżetu państwa.

**II** Na podstawie art. 105 § 1 Kodeksu postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2000 r. Nr 98, poz. 1071 z późn. zm.) w związku z art. 13 oraz art. 26 ustawy z dnia 12 grudnia 2003 r. w sprawie ogólnego bezpieczeństwa produktów (Dz. U. Nr 229, poz. 2275, z 2007 r. Nr 35, poz. 215 oraz z 2008 r. Nr 157, poz. 976), po przeprowadzeniu postępowania administracyjnego wszczętego z urzędu w sprawie niewykonania przez przedsiębiorcę „GLER” spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Tarnobrzegu decyzji Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów nr 63/2008 z dnia 27 sierpnia 2008 r., Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów umarza postępowanie administracyjne.

## Uzasadnienie

Pismem z dnia 16 października 2008 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (Prezes UOKiK) powiadomił przedsiębiorcę „GLER” spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Tarnobrzegu o wszczęciu z urzędu postępowania administracyjnego w sprawie wprowadzenia na rynek produktów niespełniających wymagań bezpieczeństwa, tj. żelu pod prysznic – koktajlu TEQUILA SUNRISE Doccia Schiuma Tequila Sunrise i żelu pod prysznic – koktajlu CAIPIROSCA Doccia Schiuma Caipirosca oraz w sprawie niewykonania przez tego przedsiębiorcę decyzji Prezesa UOKiK nr 63/2008 z dnia 27 sierpnia 2008 r.

Postępowanie to było konsekwencją ustaleń dokonanych w toku postępowania administracyjnego w sprawie ogólnego bezpieczeństwa żelu pod prysznic – koktajlu TEQUILA SUNRISE Doccia Schiuma Tequila Sunrise i żelu pod prysznic – koktajlu CAIPIROSCA Doccia Schiuma Caipirosca, o wszczęciu którego Prezes UOKiK powiadomił przedsiębiorcę „GLER” spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Tarnobrzegu pismem z dnia 25 kwietnia 2008 r. W toku postępowania strona nie przedstawiła żadnych dowodów potwierdzających, że wyeliminowała zagrożenie stwarzane przez te produkty. W związku z powyższym, opierając się na wynikach badań organoleptycznych przeprowadzonych przez inspektorów reprezentujących Lubelskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej Delegatura w Zamościu, Prezes UOKiK stwierdził, iż żele pod prysznic – koktajle TEQUILA SUNRISE Doccia Schiuma Tequila Sunrise i żele pod prysznic – koktajle CAIPIROSCA Doccia Schiuma Caipirosca nie spełniają wymagań bezpieczeństwa określonych w art. 4 ust. 1 ustawy z dnia 12 grudnia 2003 r. o ogólnym bezpieczeństwie produktów (Dz. U. Nr 229, poz. 2275, z 2007 r. Nr 35, poz. 215 oraz z 2008 r. Nr 157, poz. 976), zwanej dalej „ustawą o ogólnym bezpieczeństwie produktów” oraz w rozporządzeniu Rady Ministrów z dnia 6 kwietnia 2004 r. w sprawie dodatkowych wymagań dotyczących bezpieczeństwa i znakowania produktów, które stwarzają zagrożenie przez to, że ich wygląd wskazuje na inne niż rzeczywiste przeznaczenie (Dz. U. Nr 71, poz. 644) i nałożył na stronę postępowania w drodze decyzji nr 63/2008 z dnia 27 sierpnia 2008 r. obowiązki określone w art. 24 ust. 4 pkt 1 lit. b) oraz pkt 2 lit. b) ustawy o ogólnym bezpieczeństwie produktów.

Pismem z dnia 21 października 2008 r. Prezes UOKiK zwrócił się do Głównego Inspektoratu Inspekcji Handlowej (GIIH) z prośbą o przeprowadzenie kontroli w siedzibie

przedsiębiorcy „GLER” spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Tarnobrzegu. Przedmiotem kontroli miało być w szczególności ustalenie, ile sztuk produktów będących przedmiotem postępowania przedsiębiorca wprowadził na rynek, listy dystrybutorów, jak również sprawdzenie, czy strona wykonała obowiązki nałożone na nią decyzją Prezesa UOKiK nr 63/2008 z dnia 27 sierpnia 2008 r.

Pismem z dnia 24 października 2008 r. strona postępowania przekazała Prezesowi UOKiK protokół wycofania 61 sztuk żelu pod prysznic - koktajlu TEQUILA SUNRISE Doccia Schiuma Tequila Sunrise oraz 324 sztuk żelu pod prysznic – koktajlu CAIPIROSCA Doccia Schiuma Caipirosca oraz zarządzenie strony postępowania dotyczące wstrzymania sprzedaży w/w produktów i nakazujące wycofanie ich z rynku. Ponadto, strona postępowania przekazała organowi nadzoru 56 oświadczeń dystrybutorów o nieposiadaniu zakwestionowanych przez UOKiK produktów.

W piśmie z dnia 23 grudnia 2008 r. GIiH przekazał wyniki kontroli przeprowadzonej w siedzibie strony postępowania. Kontrola została przeprowadzona przez inspektorów reprezentujących Podkarpackiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej Delegatura w Tarnobrzegu. Z ustaleń kontroli wynika, że strona postępowania wprowadza produkty będące przedmiotem postępowania na polski rynek od dnia 26 lipca 2005 r. Strona postępowania wprowadziła na rynek 1038 sztuk żelu pod prysznic - koktajlu TEQUILA SUNRISE Doccia Schiuma Tequila Sunrise oraz 808 sztuk żelu pod prysznic – koktajlu CAIPIROSCA Doccia Schiuma Caipirosca, które zostały sprzedane 117 dystrybutorom. Ponadto, strona postępowania prowadziła sprzedaż w 8 sklepach firmowych, za pośrednictwem których wprowadziła na polski rynek 240 sztuki żelu pod prysznic - koktajlu TEQUILA SUNRISE Doccia Schiuma Tequila Sunrise oraz 205 sztuk żelu pod prysznic – koktajlu CAIPIROSCA Doccia Schiuma Caipirosca. W toku kontroli strona przedstawiła oświadczenia 74 przedsiębiorców o nieposiadaniu produktów będących przedmiotem postępowania. Strona postępowania przekazała również protokół z dnia 24 października 2008 r. dotyczący wycofania łącznie 385 sztuk produktów Wycofane z rynku żele pod prysznic - koktajle zostały zabezpieczone w magazynie i przeznaczone do utylizacji lub do zwrotu włoskiemu producentowi – w zależności od jego decyzji w tej sprawie.

Pismem z dnia 8 stycznia 2009 r. Prezes UOKiK zwrócił się do strony z prośbą o przekazanie faktur potwierdzających nabycie powyższych produktów od włoskiego przedsiębiorcy, 30 losowo wybranych faktur sprzedaży oraz informację, jakie działania strona postępowania podjęła w stosunku do wycofanych z rynku produktów. W tym samym piśmie Prezes UOKiK poinformował stronę postępowania o przysługującym jej prawie do

zapoznania się ze zgromadzonymi aktami sprawy oraz prawie wypowiedzenia się co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań.

W odpowiedzi, pismem z dnia 20 stycznia 2009 r. strona postępowania poinformowała organ nadzoru, iż wycofane od dystrybutorów produkty zostały przekazane do utylizacji, na dowód czego przedstawiła fakturę oraz kartę przekazania odpadów. Ponadto, strona postępowania przekazała faktury potwierdzające nabycie 2625 sztuk produktów będących przedmiotem postępowania od włoskiego przedsiębiorcy.

#### **Prezes UOKiK ustalił i stwierdził:**

Żel pod prysznic – koktajl TEQUILA SUNRISE Doccia Schiuma Tequila Sunrise i żel pod prysznic – koktajl CAIPIROSCA Doccia Schiuma Caipirosca zostały wprowadzone na polski rynek przez przedsiębiorcę „GLER” spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Tarnobrzegu, który jest producentem w rozumieniu art. 3 pkt 2 lit a) ustawy o ogólnym bezpieczeństwie produktów i ponosi odpowiedzialność za bezpieczeństwo produktów wprowadzonych na rynek na zasadach określonych w tej ustawie. Jak wynika z protokołu kontroli przeprowadzonej przez inspektorów Inspekcji Handlowej, na opakowaniach produktów znajduje się nazwa i adres w/w przedsiębiorcy.

Badania organoleptyczne przeprowadzone przez Inspekcję Handlową wykazały, że produkty będące przedmiotem postępowania swoim wyglądem przypominają jogurty i przez to wskazują na inne niż rzeczywiste przeznaczenie, tzn. są imitacjami. Zgodnie z § 1 ust. 1 rozporządzenia Rady Ministrów zakazane jest wprowadzanie do obrotu produktów, których wygląd wskazuje na inne niż rzeczywiste przeznaczenie, posiadających cechy i właściwości wywołujące u konsumentów, zwłaszcza u dzieci, przeświadczenie, że są to środki spożywcze, jeżeli próba ich konsumpcji może powodować zagrożenie dla zdrowia lub życia ludzi.

Z uwagi na powyższe, opierając się na wynikach kontroli przeprowadzonej przez Inspekcję Handlową w sklepie internetowym „Bańka mydlana” w Zamościu oraz w siedzibie strony postępowania, Prezes UOKiK uznał, że żele pod prysznic – koktajle TEQUILA SUNRISE Doccia Schiuma Tequila Sunrise i żele pod prysznic – koktajle CAIPIROSCA Doccia Schiuma Caipirosca nie spełniają ogólnych wymagań bezpieczeństwa określonych w art. 4 ust. 1 ustawy o ogólnym bezpieczeństwie produktów. Stwierdzone nieprawidłowości stwarzają zagrożenie dla zdrowia lub życia konsumentów, zwłaszcza dzieci. Wprowadzając w/w produkty na rynek strona postępowania naruszyła obowiązek określony w art. 10 ust. 1

ustawy o ogólnym bezpieczeństwie produktów, co wyczerpuje przesłanki określone w art. 33a ust. 2 pkt 2 powyższej ustawy.

Ponieważ strona postępowania, w określonym w decyzji Prezesa UOKiK nr 63/2008 z dnia 27 sierpnia 2008 r. terminie, nie przedstawiła dowodów podjęcia działań mających na celu wyeliminowanie zagrożenia stwarzanego przez w/w produkty, niniejsze postępowanie zostało wszczęte również w związku z prawdopodobieństwem, że produkty niespełniające wymagań bezpieczeństwa są nadal wprowadzane na rynek.

Zgodnie z art. 33a ust. 2 pkt 2) ustawy o ogólnym bezpieczeństwie produktów, za wprowadzenie na rynek produktu niespełniającego wymagań bezpieczeństwa, Prezes UOKiK może nałożyć na producenta karę pieniężną w wysokości do 100 000 zł.

Kara pieniężna, nakładana na podstawie ustawy o ogólnym bezpieczeństwie produktów ma charakter fakultatywny, co oznacza, że Prezes UOKiK w ramach uznania administracyjnego decyduje, czy w danej sprawie nałożenie kary jest zasadne. Ustawa o ogólnym bezpieczeństwie produktów nie zawiera zamkniętego katalogu przesłanek, od których uzależniona jest wysokość kar nakładanych na przedsiębiorców.

Art. 33a ust. 4 ustawy o ogólnym bezpieczeństwie stanowi, że wysokość kary ustala się uwzględniając w szczególności stopień oraz okoliczności naruszenia obowiązków.

Na wysokość kary w niniejszym postępowaniu wpłynęła ocena całokształtu okoliczności sprawy, dokonana przez Prezesa UOKiK. Działalność strony postępowania ma charakter profesjonalny (zawodowy), co oznacza, że konsumenci mają prawo oczekiwać, iż wprowadzane przez tego przedsiębiorcę na rynek produkty będą spełniały wymagania bezpieczeństwa.

Za okoliczność łagodzącą Prezes UOKiK uznał fakt, iż było to pierwsze naruszenie przepisów ustawy o ogólnym bezpieczeństwie produktów przez stronę postępowania. Za okoliczność obciążającą Prezes UOKiK uznał fakt, że, w toku postępowania w sprawie ogólnego bezpieczeństwa żelu od prysznic – koktajlu EQUILA SUNRISE Doccia Schiuma Tequila Sunrise i żelu pod prysznic – koktajlu CAIPIROSCA Doccia Schiuma Caipirosca strona postępowania nie podjęła współpracy z Prezesem UOKiK - strona postępowania nie przedstawiła organowi nadzoru żadnych dowodów świadczących o tym, że podjęła działania w celu wyeliminowania zagrożeń stwarzanych przez te produkty. Dopiero w toku postępowania w sprawie nałożenia kary strona postępowania przekazała oświadczenia dystrybutorów o nieposiadaniu powyższych produktów oraz protokół wycofania 385 sztuk wadliwych żelów pod prysznic – koktajlów. Prezes UOKiK wziął również pod uwagę, iż w/w produkty stwarzały poważne zagrożenie dla konsumentów, szczególnie dla dzieci, które

zgodnie z art. 4 ust. 2 pkt 4 ustawy o ogólnym bezpieczeństwie produktów stanowią kategorię konsumentów podlegającą szczególnej ochronie. Ponadto, za niekorzystną dla strony okoliczność organ nadzoru uznał dużą liczbę dystrybutorów, dużą ilość produktów wprowadzonych na rynek, jak również długi okres czasu, przez który wadliwe produkty były wprowadzane na polski rynek.

Przychód osiągnięty przez przedsiębiorcę ze sprzedaży 2291 sztuk w/w produktów, który wyniósł 11601,45 zł, określono jako różnicę między średnią ceną sprzedaży i średnią ceną zakupu produktów od włoskiego przedsiębiorcy. Z uwagi na to, iż strona postępowania stosowała różne ceny sprzedaży produktów będących przedmiotem postępowania, Prezes UOKiK przyjął jako średnią cenę sprzedaży jednej sztuki produktu średnią arytmetyczną najwyższej i najniższej ceny sprzedaży, która wynosi 13,27 zł. W związku z tym, że przedsiębiorca dobrowolnie wycofał z rynku 385 sztuk produktów, przedstawiona wyżej kwota przychodu sprzedaży 2291 sztuk została pomniejszona o zysk, jaki przedsiębiorca osiągnąłby ze sprzedaży wycofanych produktów.

Wymierzając karę, Prezes UOKiK uwzględnił wagę naruszenia przez stronę postępowania przepisów o ogólnym bezpieczeństwie produktów – należy bowiem zauważyć, że zgodnie z ustawą o ogólnym bezpieczeństwie, za czyn popełniony przez stronę Prezes UOKiK może nałożyć karę do 100 000 zł. Prezes UOKiK uznał, że kara określona w sentencji decyzji jest adekwatna do stwierdzonych naruszeń, spełni swój skutek prewencyjny i skłoni przedsiębiorcę do nienaruszania przepisów z zakresu ogólnego bezpieczeństwa produktów.

W toku niniejszego postępowania przedsiębiorca „GLER” spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Tarnobrzegu przedstawił dowody potwierdzające podjęcie działań mających na celu wyeliminowanie zagrożeń stwarzanych przez produkty będące przedmiotem postępowania w postaci oświadczeń dystrybutorów o nieposiadaniu w/w produktów. Wycofane z rynku produkty zostały zniszczone, na potwierdzenie czego strona postępowania przedstawiła stosowne dokumenty. W związku z powyższym, Prezes UOKiK uznał, że strona postępowania wykonała decyzję Prezesa UOKiK z dnia 63/2008 z dnia 27 sierpnia 2008 r. i umorzył postępowanie w tym zakresie, uznając je za bezprzedmiotowe.

Biorąc pod uwagę powyższe, Prezes UOKiK postanowił jak w sentencji.

Zgodnie z art. 33a ust. 5 ustawy o ogólnym bezpieczeństwie produktów, karę pieniężną należy uiścić w terminie 14 dni od dnia uprawomocnienia się decyzji Prezesa UOKiK na konto Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów: NBP O/O Warszawa 51 1010 1010 0078 7822 3100 0000.

Pouczenie:

Na podstawie art. 127 § 3 Kodeksu postępowania administracyjnego 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.

z up. Prezesa Urzędu Ochrony  
Konkurencji i Konsumentów  
zastępca dyrektora  
Departamentu Nadzoru Rynku  
Dariusz Łomowski

Otrzymuje:

„GLER” sp. z o.o., ul. Dąbrówki 3a, 39-400 Tarnobrzeg.