



PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW
TOMASZ CHRÓSTNY
DNR-2.730.46.2021.MU

Warszawa, 01 września 2021 r.

DECYZJA DNR-2/173/2021

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów:

1. na podstawie art. 84 ust. 1 pkt 2 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku (Dz. U. z 2021 r. poz. 514), dalej: „ustawa o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku”, po przeprowadzeniu postępowania administracyjnego wszczętego z urzędu w sprawie wprowadzonych do obrotu przez Jacka Bigaję prowadzącego działalność gospodarczą pod firmą Jacek Bigaj PHU BIGTOYS w Krakowie, zabawek: slime „M” BPLA 3024, kod EAN 5902719733024 oraz barrel slime Masa galaktyczna w beczce BZES 9111, kod EAN 5902719709111 niezgodnych z wymaganiami określonymi w § 5 ust. 1 rozporządzenia Ministra Rozwoju i Finansów z dnia 20 października 2016 r. w sprawie wymagań dla zabawek (Dz. U. z 2019 r. poz. 1816), dalej: „rozporządzenie” oraz w związku z pkt. 3.1.1 i pkt. 3.11 załącznika nr 1 „WYMAGANIA DLA ZABAWEK 3. „Wymagania w zakresie właściwości chemicznych” do tego rozporządzenia, umarza postępowanie administracyjne, w związku z tym, że ww. wyroby zostały wycofane z obrotu, zniszczone oraz powiadomiono użytkowników o stwierdzonych niezgodnościach,
2. na podstawie art. 97 ust. 4 pkt 3 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku po przeprowadzeniu postępowania administracyjnego wszczętego z urzędu w sprawie nałożenia na Jacka Bigaję prowadzącego działalność gospodarczą pod firmą Jacek Bigaj PHU BIGTOYS w Krakowie, kary pieniężnej za wprowadzenie do obrotu zabawek: slime „M” BPLA 3024, kod EAN 5902719733024 oraz barrel slime Masa galaktyczna w beczce BZES 9111, kod EAN 5902719709111, niezgodnych z wymaganiami określonymi w § 5 ust. 1 rozporządzenia oraz w pkt. 3.1.1 i pkt. 3.11



- załącznika nr 1 „WYMAGANIA DLA ZABAWEK 3. „Wymagania w zakresie właściwości chemicznych” do tego rozporządzenia, odstępuje od nałożenia na ww. przedsiębiorcę kary pieniężnej za wprowadzenie do obrotu ww. wyrobów, z uwagi na przedstawienie w wyznaczonym terminie dowodów potwierdzających wykonanie postanowienia z dnia 7 czerwca 2021 r. i poprzestaje na pouczeniu ww. przedsiębiorcy,
3. na podstawie art. 74 ust. 1 - 3 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku po przeprowadzeniu postępowania administracyjnego wszczętego z urzędu w sprawie ustalenia opłaty związanej z badaniami zabawek: slime „M” BPLA 3024, kod EAN 5902719733024 oraz barrel slime Masa galaktyczna w beczce BZES 9111, kod EAN 5902719709111, przeprowadzonymi przez Laboratorium Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów w Lublinie, potwierdzonymi sprawozdaniem z badań nr 228/2020 oraz 229/2020:
- a) ustala opłatę związaną z badaniami zabawki: slime „M” BPLA 3024, kod EAN 5902719733024 na kwotę 398 zł (słownie: trzysta dziewięćdziesiąt osiem złotych),
 - b) ustala opłatę związaną z badaniami zabawki: barrel slime Masa galaktyczna w beczce BZES 9111, kod EAN 5902719709111 na kwotę 398 zł (słownie: trzysta dziewięćdziesiąt osiem złotych),
 - c) zobowiązuje Jacka Bigaję prowadzącego działalność gospodarczą pod firmą Jacek Bigaj PHU BIGTOYS w Krakowie, do poniesienia opłaty związanej z badaniami zabawki: slime „M” BPLA 3024, kod EAN 5902719733024 w ustalonej wysokości 398 zł (słownie: trzysta dziewięćdziesiąt osiem złotych) oraz barrel slime Masa galaktyczna w beczce BZES 9111, kod EAN 5902719709111 w ustalonej wysokości 398 zł (słownie: trzysta dziewięćdziesiąt osiem złotych), łącznie w wysokości 796 zł (słownie: siedemset dziewięćdziesiąt sześć złotych).

UZASADNIENIE

W toku kontroli (nr akt kontroli: WPR.8361.430.2020, WPR.8361.4.2021 oraz WPR.8361.6.2021) przeprowadzonej przez inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Krakowie (dalej jako: Małopolski WIIH), stwierdzono w ofercie handlowej kontrolowanego przedsiębiorcy, zabawki: slime „M” BPLA 3024, kod EAN 5902719733024 i barrel slime Masa galaktyczna w beczce BZES 9111, kod EAN 5902719709111 dalej: „zabawki” lub „wyroby”.

W trakcie kontroli Małopolski WIIH uzyskał m.in. następujące dokumenty: fakturę No. JMC-PL 19008 z 11 maja 2019 r. świadczącą o zakupie 12 000 sztuk slime „M” BPLA 3024,

kod EAN 5902719733024, fakturę No. JMC-PL 19028 z 9 sierpnia 2019 r. świadcząca o zakupie 9600 sztuki slime „M” BPLA 3024, kod EAN 5902719733024; oraz fakturę No. JMC-PL 17005 11 czerwca 2017 r. świadcząca o zakupie zabawki barrel slime Masa galaktyczna w beczce BZES 911, kod EAN 5902719709111 w ilości 5760 sztuk, fakturę No. JMC-PL 18013 z 6 lipca 2018 r. świadcząca o zakupie 11520 sztuk zabawki barrel slime Masa galaktyczna w beczce BZES 911, kod EAN 5902719709111, fakturę No. JMC-PL 18031 z 8 listopada 2018 r. świadcząca o zakupie 6336 sztuk zabawki barrel slime Masa galaktyczna w beczce BZES 911, kod EAN 590271970911, fakturę No. JMC-PL 19002 z 5 marca 2019 r. świadcząca o zakupie 5760 zabawki barrel slime Masa galaktyczna w beczce BZES 911, kod EAN 590271970911, fakturę No. JMC-PL 19008 z 11 maja 2019 r. świadcząca o zakupie 2880 sztuk zabawki barrel slime Masa galaktyczna w beczce BZES 911, kod EAN 590271970911, deklarację zgodności z 14 maja 2019 r. sporządzoną przez Z&L Industrial and Trade Co., Limited, Room 502, Xinda Mansion No 736, South Tiantong Road, Ningbo 315100 China ; deklarację zgodności z 20 sierpnia 2019 r. sporządzoną przez Z&L Industrial and Trade Co., Limited, Room 502, Xinda Mansion No 736, South Tiantong Road, Ningbo 315100 China, dokumentację SAD, fakturę VAT 184/20/FV z 13 lutego 2020 r. potwierdzającą sprzedaż innemu przedsiębiorcy 24 szt. zabawki sztuki slime „M” BPLA i 15 sztuk zabawki barrel slime Masa galaktyczna w beczce BZES 91. Wyroby zostały zakupione od Z&L Industrial and Trade Co., Limited, Room 502, Xinda Mansion No 736, South Tiantong Road, Ningbo 315100 China.

Zabawka slime „M” BPLA 3024, kod EAN 5902719733024 to zabawka w postaci żelu z brokatem umieszczona w plastikowym pojemniku. Na opakowaniu wyrobu znajdowały się m.in. następujące informacje; oznakowanie CE, znak graficzny „0-3”, Ostrzeżenie! Nieodpowiednie dla dzieci w wieku poniżej 3 lat, Importer: PHU BIGTOYS ul. Gromadzka 46 30-719 Kraków, Producent: Z&L Industrial and Trade Co., Limited Adres: Flat C, 23/F, Lucky Plaza, 315-321 Lockhart Road, Wan Chai, Hongkong China, kod EAN 5902719733024.

Zabawka Masa galaktyczna w beczce BZES 9111, kod EAN 5902719709111 barrel slime w postaci żelu umieszczona w plastikowym pojemniku. Na opakowaniu wyrobu znajdowały się m.in. następujące informacje oznakowanie CE, znak graficzny „0-3”, Ostrzeżenie! Nieodpowiednie dla dzieci w wieku poniżej 3 lat, Importer: PHU BIGTOYS ul. Gromadzka 46 30-719 Kraków, Producent: Z&L Industrial and Trade Co., Limited Adres: Flat C, 23/F, Lucky Plaza, 315-321 Lockhart Road, Wan Chai, Hongkong China, kod EAN 5902719709111.

Według art. 72 ust. 1 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku w celu stwierdzenia, czy wyrób spełnia wymagania lub stwarza zagrożenie, organ nadzoru rynku może poddać go badaniom lub zlecić ich przeprowadzenie.

Badania laboratoryjne przeprowadzone na zlecenie Małopolskiego WIIH w Laboratorium Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów w Lublinie Konsumentów (sprawozdanie z badań nr 228/2020 oraz 229/2020) wykazały, że wyroby nie spełniają wymagań pkt 4.2 normy PN-EN 71-3+A3:2018-09 „Bezpieczeństwo zabawek – Część 3: Migracja określonych pierwiastków”, z uwagi na przekroczony dopuszczalny poziom migracji boru z wyrobów, tj. w przypadku slime „M” BPLA 3024, kod EAN 5902719733024 stwierdzono migrację boru o wartości 2273,18 mg/kg (niepewność wyniku 650,19 mg/kg), oraz w zabawce barrel slime Masa galaktyczna w beczce BZES 9111, kod EAN 5902719709111 stwierdzono migrację boru o wartości 721,08 mg/kg (niepewność wyniku 201,19 mg/kg) wg normy maksymalna dopuszczalna wartość migracji boru z materiału zabawki kategorii II to 300 mg/kg.

Akta z przeprowadzonej kontroli, w toku której stwierdzono, że wyrób nie spełnia wymagań, przekazano Prezesowi Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, dalej: „Prezes UOKiK”, celem wszczęcia postępowania administracyjnego na podstawie ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku.

Mając na uwadze ustalenia kontroli, Prezes UOKiK uznał za zasadne wszczęcie z urzędu postępowania administracyjnego i pismem z dnia 15 kwietnia 2021 r. zawiadomił Jacka Bigaja prowadzącego działalność gospodarczą pod firmą Jacek Bigaj PHU BIGTOYS w Krakowie, o wszczęciu postępowania w sprawie:

1) wprowadzonych do obrotu przez Jacka Bigaja prowadzącego działalność gospodarczą pod firmą Jacek Bigaj PHU BIGTOYS w Krakowie, dalej: „strona postępowania”, wyrobów niezgodnych z wymaganiami określonymi w § 5 ust. 1 rozporządzenia oraz w pkt 3.1.1 i pkt 3.11 załącznika nr 1 „WYMAGANIA DLA ZABAWEK 3. Wymagania w zakresie właściwości chemicznych” do rozporządzenia, z uwagi na przekroczony dopuszczalny poziom migracji boru z wyrobów. W wyniku badań laboratoryjnych stwierdzono zawartość boru w masie żelowej zabawki: slime „M” BPLA 3024, kod EAN 5902719733024 o wartości 2273,18 mg/kg (niepewność wyniku 650,19 mg/kg), oraz w zabawce barrel slime Masa galaktyczna w beczce BZES 9111, kod EAN 5902719709111 o wartości 721,08 mg/kg (niepewność wyniku 201,19 mg/kg), podczas gdy zgodnie z tabelą w pkt 13 części III załącznika II do dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady 2009/48/WE z dnia 18 czerwca 2009 r. w sprawie bezpieczeństwa zabawek (Dz. Urz. UE L 170 z dnia 30 czerwca 2009 r., str. 1, z późn. zm.), maksymalna dopuszczalna wartość migracji boru z materiału zabawki kategorii II to 300 mg/kg, co stanowi zagrożenie dla bezpieczeństwa i zdrowia użytkowników,

2) nałożenia na stronę postępowania kary pieniężnej za wprowadzenie do obrotu wyrobów niezgodnych z wymaganiami określonymi w § 5 ust. 1 rozporządzenia oraz w pkt.

3.1.1 i pkt. 3.11 załącznika nr 1 „WYMAGANIA DLA ZABAWEK 3. Wymagania w zakresie właściwości chemicznych” do rozporządzenia,

3) ustalenia opłaty związanej z badaniami wyrobów przeprowadzonymi przez Laboratorium UOKiK w Lublinie.

Pismo zawiadamiające o wszczęciu postępowania zostało stronie postępowania skutecznie doręczone w dniu 19 kwietnia 2021 r.

Jednocześnie ww. pismem z dnia 15 kwietnia 2021 r. Prezes UOKiK zwrócił się do strony postępowania z prośbą o przekazanie: informacji dotyczących stanu posiadania ww. zabawki, oświadczenia o całkowitej liczbie zakupionego wyrobu, oświadczenia o całkowitej liczbie dostarczonej zabawki do kontrahentów w tym sprzedaży detalicznej. W tym samym piśmie Prezes UOKiK zwrócił się do strony postępowania o przekazanie pełnej listy wszystkich odbiorców, ponumerowanej, sporządzonej w porządku alfabetycznym nie zawierającej powtórzeń odnośnie danych kontrahentów, z dokładnymi danymi adresowymi, ze wskazaniem liczby wyrobów dostarczonych każdemu z nich i okresu, w którym były one sprzedane wraz z podsumowaniem sprzedanych sztuk wyrobu, a także wskazanie średniej ceny sprzedaży wyrobu oraz o przekazanie wszystkich faktur nabycia ww. zabawki, bądź oświadczenia strony postępowania, że przedstawione w toku kontroli faktury JMC-PL 19008 z 11 maja 2019 r., JMC- PL 19028 z 9 sierpnia 2019 r., JMC-PL 17005 z 11 czerwca 2017 r., JMC PL 18013 z 6 lipca 2018 r., JMC-PL 18031 z 8 listopada 2018 r., JMC-PL 19002 z 5 marca 2019 r., JMC- PL 19008 z 11 maja 2019 r., stanowią jedyne dowody zakupu wyrobu.

Pismem z 4 maja 2021 r. które wpłynęło do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów w dniu 21 maja 2021 r., strona postępowania oświadczyła, że zakupiła od chińskiego kontrahenta 21 600 szt. zabawki slime „M” BPLA 3024, kod EAN 5902719733024 na podstawie faktur JMC-PL 19008 z 11 maja 2019 r., JMC- PL 19028 z 9 sierpnia 2019 r. oraz 32 256 sztuk zabawki barrel slime Masa galaktyczna w beczce BZES 9111, kod EAN 5902719709111 na podstawie faktur JMC-PL 17005 z 1 czerwca 2017 r., JMC PL 18013 z 6 lipca 2018 r., JMC-PL 18031 z 8 listopada 2018 r., JMC-PL 19002 z 5 marca 2019 r., JMC- PL 19008 z 11 maja 2019 r. od Z&L Industrial and Trade Co., Limited Room 502, Xinda Mansion, No. 736 South Tiantong Road, Ningbo 315100, China. W tym samym piśmie strona postępowania poinformowała, że posiada na swoim stanie magazynowym 1752 sztuk zabawki slime „M” BPLA 3024, kod EAN 5902719733024 oraz 1536 sztuk zabawki barrel slime Masa galaktyczna w beczce BZES 9111, kod EAN 5902719709111, jednocześnie strona postępowania poinformowała, że wstrzymała sprzedaż ww. zabawek. Ponadto strona postępowania przekazała wyjaśnienia dotyczące przekazanych korekt inwentaryzacyjnych. Jednocześnie strona postępowania poinformowała, że 19 848 szt. zabawki slime „M” BPLA

3024, kod EAN 5902719733024 oraz 30 720 sztuk zabawki barrel slime Masa galaktyczna w beczce BZES 9111, kod EAN 5902719709111 dostarczyła do kontrahentów. W tym samym piśmie strona postępowania wskazała jednostkową cenę sprzedaży 0,80 zł dla zabawki: slime „M” BPLA 3024, kod EAN 5902719733024 oraz 0,50 zł dla zabawki barrel slime Masa galaktyczna w beczce BZES 9111, kod EAN 5902719709111. Dodatkowo do ww. pisma strona postępowania załączyła listę odbiorców z danymi adresowymi.

Postanowieniem z dnia 7 czerwca 2021 r. Prezes UOKiK wezwał stronę postępowania do wycofania wyrobów z obrotu, zaprzestania udostępniania wyrobów, zniszczenia wyrobów oraz powiadomienia konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach z wymaganiami poprzez zamieszczenie ogłoszenia we wskazany sposób w dwóch dziennikach (gazetach) o zasięgu ogólnopolskim oraz na stronie internetowej www.bigtoys.pl wyznaczając termin 45 dni na przedstawienie dowodów potwierdzających wykonanie tego postanowienia. Strona postępowania została poinformowana jakie należy przedstawić dowody na okoliczność podjęcia ww. działań.

Postanowienie zostało stronie postępowania skutecznie doręczone w dniu 14 czerwca 2021 r.

W dniu 29 lipca 2021 r. wpłynęło do UOKiK pismo strony postępowania z dnia 23 lipca 2021 r., w którym strona postępowania poinformowała, że wycofała wyrób z obrotu, zaprzestała udostępniania oraz powiadomiła wszystkich swoich kontrahentów o stwierdzonych niezgodnościach. Jednocześnie strona postępowania przekazała wszystkie oświadczenia od swoich kontrahentów oraz 4 faktury korygujące potwierdzające zwrot 29 sztuk zabawki. Ponadto strona postępowania przekazała zamieszczone ogłoszenia w prasie ogólnopolskiej „Nasz Dziennik” z 26 lipca 2021 r. i „Dziennik Gazeta Prawna” 26 lipca 2021 r. informujące o stwierdzonych niezgodnościach wyrobu oraz skan umieszczonego komunikatu na stronie internetowej. Jednocześnie strona postępowania poinformowała, że zniszczyła wszystkie posiadane przez nią na stanie magazynowym oraz zwrócone przez kontrahentów zabawki tj. slime „M” BPLA 3024, kod EAN 5902719733024 w ilości 1781 szt. i 1536 szt. zabawki barrel slime Masa galaktyczna w beczce BZES 9111, kod EAN 5902719709111. Dodatkowo strona postępowania poinformowała, że nie prowadziła sprzedaży detalicznej ww. zabawek. Na dowód powyższego strona postępowania przekazała: dwa ogłoszenia zamieszczone w dziennikach ogólnopolskich, wydruk ze swojej strony internetowej z zamieszczonym komunikatem, oświadczenia kontrahentów, faktury korygujące, protokół zniszczenia wraz z fakturą za utylizację 1774/07/2021/ZUOP z 26 lipca 2021 r.

Pismem z dnia 11 sierpnia 2021 r. Prezes UOKiK powiadomił stronę postępowania o prawie wypowiedzenia się, co do zebranych w sprawie dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań przed wydaniem decyzji kończącej postępowanie.

Strona nie skorzystała z przysługujących jej uprawnień.

Prezes UOKiK ustalił i stwierdził:

Zgodnie z art. 4 pkt 9 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku przez importera należy rozumieć osobę fizyczną lub prawną albo jednostkę organizacyjną nieposiadającą osobowości prawnej, mającą miejsce zamieszkania albo siedzibę na terytorium państwa członkowskiego Unii Europejskiej lub państwa członkowskiego Europejskiego Porozumienia o Wolnym Handlu (EFTA) – strony umowy o Europejskim Obszarze Gospodarczym, która wprowadza do obrotu wyroby pochodzące z państw trzecich. Zgodnie z art. 4 pkt 26 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku przez wprowadzenie do obrotu należy rozumieć udostępnienie wyrobu na rynku po raz pierwszy.

Jacek Bigaj prowadzący działalność gospodarczą pod firmą Jacek Bigaj PHU BIGTOYS w Krakowie w rozumieniu powyższych przepisów ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku jest importерem, który wprowadził wyroby do obrotu co potwierdza zebrany materiał dowodowy, z którego wynika, że ww. przedsiębiorca udostępnił wyroby w ramach działalności gospodarczej na rynku krajowym dystrybutorom, a wprowadzone przez niego do obrotu wyroby pochodziły z państwa trzeciego – dokonał zakupu wyrobów od Z&L Industrial and Trade Co., Limited Room 502, Xinda Mansion, No. 736 South Tiantong Road, Ningbo 315100, China.

Badania laboratoryjne przeprowadzone na zlecenie inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Krakowie w Laboratorium Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów w Lublinie (sprawozdanie z badań nr 228/2020 oraz 229/2020) wykazały, że wyroby nie spełniają wymagań pkt 4.2 normy PN-EN 71-3+A3:2018-09 „Bezpieczeństwo zabawek – Część 3: Migracja określonych pierwiastków”, z uwagi na przekroczony dopuszczalny poziom migracji boru z wyrobu, tj. w przypadku slime „M” BPLA 3024, kod EAN 5902719733024 stwierdzono migrację boru o wartości 2273,18 mg/kg (niepewność wyniku 650,19 mg/kg), oraz w zabawce barrel slime Masa galaktyczna w beczce BZES 9111, kod EAN 5902719709111 stwierdzono migrację boru o wartości 721,08 mg/kg (niepewność wyniku 201,19 mg/kg) wg normy maksymalna dopuszczalna wartość migracji boru z materiału zabawki kategorii II to 300 mg/kg.

Zgodnie z art. 4 pkt 28 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku przez wymagania należy rozumieć wymagania, o których mowa w bezpośrednio stosowanym

unijnym prawodawstwie harmonizacyjnym lub w przepisach krajowych wdrażających unijne prawodawstwo harmonizacyjne. Zgodnie z art. 12 pkt 1 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku minister kierujący działem administracji rządowej właściwym ze względu na przedmiot oceny zgodności określi, w drodze rozporządzenia wymagania dla wyrobów podlegających ocenie zgodności określonych w dyrektywach nowego podejścia.

Zabawka slime „M” BPLA 3024, kod EAN 5902719733024 i zabawka barrel slime Masa galaktyczna w beczce BZES 9111, kod EAN 590271970911 są zabawkami w rozumieniu rozporządzenia Ministra Rozwoju i Finansów z dnia 20 października 2016 r. w sprawie wymagań dla zabawek, w którym to określono wymagania dla zabawek. Rozporządzenie wdraża dyrektywę Parlamentu Europejskiego i Rady 2009/48/WE z dnia 18 czerwca 2009 r. w sprawie bezpieczeństwa zabawek (Dz. Urz. UE L 170 z dnia 30 czerwca 2009 r., str. 1, z późn. zm.).

Ustalenia kontroli inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Krakowie (nr akt kontroli WPR.8361.430.2020, WPR.8361.4.2021 oraz WPR.8361.6.2021) uzasadniały wszczęcie przez Prezesa UOKiK postępowania administracyjnego w sprawie:

- 1) wprowadzonej do obrotu przez stronę postępowania zabawki slime „M” BPLA 3024, kod EAN 5902719733024 i zabawki barrel slime Masa galaktyczna w beczce BZES 9111, kod EAN 590271970911, niezgodnych z wymaganiami określonymi w § 5 ust. 1 rozporządzenia oraz w pkt 3.1.1 i pkt 3.11 załącznika nr 1 „WYMAGANIA DLA ZABAWEK 3. Wymagania w zakresie właściwości chemicznych” do rozporządzenia,
- 2) nałożenia na stronę postępowania kary pieniężnej za wprowadzenie do obrotu ww. zabawek niezgodnych z wymaganiami określonymi w § 5 ust. 1 rozporządzenia oraz w pkt. 3.1.1 i pkt. 3.11 załącznika nr 1 „WYMAGANIA DLA ZABAWEK 3. Wymagania w zakresie właściwości chemicznych” do rozporządzenia,
- 3) ustalenia opłaty związanej z badaniami ww. zabawek przeprowadzonymi przez Laboratorium w Lublinie UOKiK, potwierdzonymi sprawozdaniem z badań nr 228/2020 oraz 229/2020.

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

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. Pkt 3.1.1 załącznika nr 1 „3. Wymagania w zakresie właściwości chemicznych” do rozporządzenia określa, że 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. Zgodnie z pkt. 3.11 załącznika nr 1 „3. Wymagania w zakresie właściwości chemicznych” do rozporządzenia, bez naruszenia pkt. 3.3-3.5 dopuszczalny poziom migracji pierwiastków z zabawek lub ich części nie może przekraczać wartości, o których mowa w tabeli w pkt 13 części III załącznika II do dyrektywy 2009/48/WE.

Prezes UOKiK w postanowieniu z dnia 7 czerwca 2021 r. wezwał stronę postępowania do wycofania wyrobu z obrotu, zaprzestania udostępniania, zniszczenia wyrobu oraz powiadomienia konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach z wymaganiami poprzez zamieszczenie ogłoszenia we wskazany sposób w dwóch gazetach o zasięgu ogólnopolskim oraz na stronie internetowej należącej do strony postępowania, wyznaczając termin 45 dni na przedstawienie dowodów potwierdzających wykonanie tego postanowienia. Poinformowano stronę postępowania, jakie należy przedstawić dowody na okoliczność podjęcia przez nią działań. Strona postępowania była również informowana o tym, jakie ciążą na niej obowiązki wynikające z ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku, tj. niezwłoczne podjęcie działań w celu wycofania wyrobów z obrotu oraz na żądanie organu nadzoru rynku współpracowanie w celu usunięcia zagrożenia, jakie stwarzają wyroby, które wprowadziła do obrotu. Prezes UOKiK poinformował także stronę postępowania, iż odstąpi od nałożenia kary pieniężnej, jeżeli strona postępowania przedstawi w wyznaczonym terminie dowody potwierdzające wykonanie postanowienia.

Strona postępowania jako dowody potwierdzające wykonanie postanowienia przedstawiła wyemitowanie komunikatu w dziennikach ogólnopolskich „Nasz Dziennik” z 26 lipca 2021 r. i „Dziennik Gazeta Prawna” 26 lipca 2021 r. informujące o stwierdzonych niezgodnościach wyrobu oraz skan komunikatu ze swojej strony internetowej. Strona postępowania poinformowała, że zakupiła od chińskiego producenta 21 600 sztuk zabawki slime „M” BPLA 3024, kod EAN 5902719733024, które następnie sprzedała 61 kontrahentom w łącznej ilości 19 848 szt. oraz 32 256 szt. zabawki barrel slime Masa galaktyczna w beczce BZES 9111, kod EAN 590271970911, które sprzedała 43 kontrahentom. W ramach podjętych działań strona postępowania powiadomiła wszystkich swoich odbiorców. Jednocześnie strona postępowania przekazała faktury korygujące potwierdzające zwrot 29 sztuk zabawki od kontrahentów, zaś od pozostałych oświadczenia o braku wyrobu na stanie. Dodatkowo strona

przekazała protokoły zniszczenia łącznie 3317 sztuk zabawek znajdujących się na jej magazynie i zwróconych przez jej kontrahentów.

Zgodnie z art. 4 pkt 27 ustawy 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 o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku, organ nadzoru rynku prowadzący postępowanie wydaje decyzję o umorzeniu postępowania, jeżeli wyrób został wycofany z obrotu oraz powiadomiono użytkowników o stwierdzonych niezgodnościach z wymaganiami.

Przedstawione przez stronę postępowania dowody są wystarczające do stwierdzenia, że zabawka slime „M” BPLA 3024, kod EAN 5902719733024 i zabawka barrel slime Masa galaktyczna w beczce BZES 9111, kod EAN 590271970911 zostały wycofane z obrotu, nie będą udostępniane, zostały zniszczone, a użytkownicy zostali powiadomieni o stwierdzonych niezgodnościach wyrobów z wymaganiami.

Na podstawie art. 97 ust. 4 pkt 3 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku, organ nadzoru rynku, w drodze decyzji, odstępuje od nałożenia kary pieniężnej i poprzestaje na pouczeniu, jeżeli strona przedstawiła w wyznaczonym terminie dowody potwierdzające wykonanie postanowienia.

Postanowienie z dnia 7 czerwca 2021 r. zostało doręczone stronie postępowania 14 czerwca 2021 r., a wyznaczony w postanowieniu termin 45 dni na przedstawienie dowodów potwierdzających wykonanie tego postanowienia, upływał w dniu 29 lipca 2021 r. Strona postępowania przekazała w dniu 29 lipca 2021 r. (data doręczenia przez kuriera) dowody potwierdzające wykonanie postanowienia w zakresie powiadomienia konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach w postaci dwóch egzemplarzy gazety o zasięgu ogólnopolskim oraz wydruku z jej strony internetowej, protokół zniszczenia, oświadczeń kontrahentów o nieposiadaniu zabawki, faktury korygujące oraz oświadczenia informującego, że nie prowadziła sprzedaży detalicznej wyrobów. Należy zatem uznać, że strona przedstawiła w wyznaczonym terminie dowody potwierdzające wykonanie postanowienia z 7 czerwca 2021 r., co obliguje Prezesa UOKiK do odstąpienia od nałożenia kary pieniężnej za wprowadzenie do obrotu zabawek niezgodnych z wymaganiami.

Jednocześnie, odstępując od nałożenia kary pieniężnej, Prezes UOKiK poucza Jacka Bigaję prowadzącego działalność gospodarczą pod firmą Jacek Bigaj PHU BIGTOYS w Krakowie, że importer jest zobowiązany do przestrzegania obowiązków określonych w art. 16 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku. W przypadku ich naruszenia, organ nadzoru rynku może, w drodze decyzji administracyjnej, zastosować wobec takiego

przedsiębiorcy środki przewidziane w ustawie o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku, w tym nałożyć administracyjne kary pieniężne określone w rozdziale 8 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku.

Przepis art. 74 ust. 1 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku stanowi, że w przypadku stwierdzenia, iż wyrób nie spełnia wymagań lub stwarza zagrożenie, opłaty związane z badaniami ponosi podmiot gospodarczy, który wprowadził wyrób do obrotu lub oddał go do użytku. Na podstawie art. 74 ust. 2 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku opłaty ustala organ nadzoru rynku, który poniósł koszty badań.

W niniejszej sprawie koszty badań laboratoryjnych zabawki slime „M” BPLA 3024, kod EAN 5902719733024 i zabawki barrel slime Masa galaktyczna w beczce BZES 9111, kod EAN 590271970911, poniósł Prezes UOKiK do którego zadań, zgodnie z art. 10 ust. 1 pkt 8 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. o Inspekcji Handlowej (Dz. U. z 2020 r. poz. 1706 z późn. zm.) należy prowadzenie laboratoriów kontrolno-analitycznych Inspekcji.

Przepis art. 74 ust. 3 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku stanowi, że opłaty ustala się na podstawie uzasadnionych kosztów poniesionych w związku z badaniami wyrobu. Przepis art. 74 ust. 4 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku określa, że opłaty stanowią dochód budżetu państwa.

Małopolski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej zlecił przeprowadzenie badań zabawek: slime „M” BPLA 3024, kod EAN 5902719733024 i barrel slime Masa galaktyczna w beczce BZES 9111, kod EAN 590271970911, laboratorium prowadzonemu przez Prezesa UOKiK, tj. Laboratorium UOKiK w Lublinie. Laboratorium przeprowadziło badania laboratoryjne wyrobu zgodnie z zakresem badań określonym przez powyższy organ nadzoru rynku. Zakres badań obejmował sprawdzenie, czy wyrób spełnia wymagania pkt 4.2 normy PN-EN 71-3+A3:2018-09 „Bezpieczeństwo zabawek – Część 3: Migracja określonych pierwiastków”. Z uwagi na przekroczony dopuszczalny poziom migracji boru z wyrobu w masie żelowej zabawki tj. w przypadku slime „M” BPLA 3024, kod EAN 5902719733024 stwierdzono migrację boru o wartości 2273,18 mg/kg (niepewność wyniku 650,19 mg/kg), oraz w zabawce barrel slime Masa galaktyczna w beczce BZES 9111, kod EAN 5902719709111 stwierdzono migrację boru o wartości 721,08 mg/kg (niepewność wyniku 201,19 mg/kg) wg normy maksymalna dopuszczalna wartość migracji boru z materiału zabawki kategorii II to 300 mg/kg, badania wykazały, że wyrób nie spełnia wymagań określonych w rozporządzeniu.

Koszt badań laboratoryjnych zabawki slime „M” BPLA 3024, kod EAN 5902719733024, wyniósł 398 zł (słownie: trzysta dziewięćdziesiąt osiem złotych) zgodnie z kosztorysem nr 132/2020 z dnia 17 grudnia 2020 r. oraz zabawki barrel slime Masa galaktyczna

w beczce BZES 9111, kod EAN 5902719709111 wyniósł 398 zł (słownie: trzysta dziewięćdziesiąt osiem złotych) zgodnie z kosztorysem nr 133/2020 z dnia 17 grudnia 2020r.

W powyższych kosztorysach dokonano kalkulacji kosztów biorąc pod uwagę uzasadnione koszty poniesione w związku z przeprowadzonymi badaniami. Na powyższą kwotę składają się: koszt materiałów zużytych w toku przeprowadzania badań; uzasadniony koszt pracy jednej osoby, stały dla laboratorium; uzasadniony koszt pracy laboratorium, w tym urządzeń użytych w toku przeprowadzania badań.

Negatywne wyniki badań wyrobów potwierdzają zasadność poniesionych kosztów badań i obligują organ nadzoru rynku do ustalenia opłaty za poniesione przez siebie koszty badań oraz zobowiązania strony postępowania do poniesienia opłaty związanej z badaniami wyrobu.

Przedsiębiorca Jacek Bigaj prowadzący działalność gospodarczą pod firmą Jacek Bigaj PHU BIGTOYS w Krakowie, w związku z wprowadzeniem do obrotu zabawki slime „M” BPLA 3024, kod EAN 5902719733024 i zabawki barrel slime Masa galaktyczna w beczce BZES 9111, kod EAN 5902719709111 niespełniających wymagań dla zabawek, określonych w § 5 ust. 1 rozporządzenia oraz w pkt. 3.1.1 i pkt. 3.11 załącznika nr 1 „WYMAGANIA DLA ZABAWEK 3. „Wymagania w zakresie właściwości chemicznych” do rozporządzenia jest zobowiązany ponieść opłatę związaną z badaniami laboratoryjnymi tej zabawki.

Na podstawie art. 63 ust. 3 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku w związku z art. 47 § 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. - Ordynacja podatkowa (Dz. U. z 2020 r. poz. 1325, z późn. zm.) Jacek Bigaj prowadzący działalność gospodarczą pod firmą Jacek Bigaj PHU BIGTOYS w Krakowie obowiązany jest uiścić łącznie kwotę **796 zł** (słownie: siedemset dziewięćdziesiąt sześć złotych), w terminie **14 dni** od dnia doręczenia niniejszej decyzji na rachunek Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów: **NBP O/O WARSZAWA Nr 51 1010 1010 0078 7822 3100 0000**.

Zgodnie z art. 143 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. - Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2021 r. poz. 735) wniesienie wniosku o ponowne rozpatrzenie nie wstrzymuje obowiązku uiszczenia opłaty za badania laboratoryjne.

W tym stanie rzeczy orzeczono, jak w sentencji.

P o u c z e n i e

1. Na podstawie art. 127 § 3 oraz art. 129 § 2 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. - Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2021 r. poz. 735), dalej: „Kpa”, strona postępowania może w terminie 14 dni od dnia doręczenia decyzji, zwrócić się do Prezesa UOKiK z wnioskiem o ponowne rozpatrzenie sprawy.

2. W przypadku, gdyby strona postępowania zamierzała zakwestionować tylko rozstrzygnięcie zawarte w pkt 3 sentencji decyzji, w zakresie nałożonego obowiązku poniesienia opłaty związanej z badaniami wyrobu, strona postępowania może, na podstawie art. 74 ust. 2 w związku z art. 63 ust. 2 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku i art. 141 § 2 oraz art. 127 § 3 w związku z art. 144 Kpa w terminie 7 dni od dnia doręczenia decyzji, zwrócić się do Prezesa UOKiK z wnioskiem o ponowne rozpatrzenie sprawy.
3. Na podstawie art. 52 § 3, art. 53 § 1 i art. 54 § 1 w związku z art. 3 § 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. - Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (Dz. U. z 2019 r. poz. 2325, z późn.zm.), strona postępowania może wnieść skargę do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie, za pośrednictwem Prezesa UOKiK, w terminie 30 dni od dnia doręczenia decyzji, bez skorzystania z prawa do zwrócenia się z wnioskiem o ponowne rozpatrzenie sprawy.

W przypadku skorzystania z ww. uprawnienia i zakwestionowania rozstrzygnięcia zawartego w pkt 1 - 2 sentencji decyzji, zgodnie z art. 233 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. - Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi w związku z § 2 ust. 1 pkt 2 rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 16 grudnia 2003 r. w sprawie wysokości oraz szczegółowych zasad pobierania wpisu w postępowaniu przed sądami administracyjnymi (Dz. U. z 2021 r. poz. 535, z późn. zm.), strona postępowania zobowiązana jest uiścić wpis stały, który wynosi 200 zł.

W przypadku zakwestionowania rozstrzygnięcia zawartego w pkt 3 sentencji decyzji, zgodnie z art. 233 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. - Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi w związku z § 1 rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 16 grudnia 2003 r. w sprawie wysokości oraz szczegółowych zasad pobierania wpisu w postępowaniu przed sądami administracyjnymi, strona postępowania zobowiązana jest uiścić wpis stosunkowy, którego wysokość zależy od wartości przedmiotu zaskarżenia i wynosi odpowiednio:

- a) jeżeli ustalona przez Prezesa UOKiK należność pieniężna wynosi do 10 000 zł – 4 % wartości przedmiotu zaskarżenia, nie mniej jednak niż 100 zł;
- b) jeżeli ustalona przez Prezesa UOKiK należność pieniężna opiewa na kwotę ponad 10 000 zł do 50 000 zł – 3 % wartości przedmiotu zaskarżenia, nie mniej jednak niż 400 zł;
- c) jeżeli ustalona przez Prezesa UOKiK należność pieniężna opiewa na kwotę ponad 50 000 zł do 100 000 zł - 2 % wartości przedmiotu zaskarżenia, nie mniej jednak niż 1500 zł.

Zgodnie z § 5 rozporządzenia Rady Ministrów z 16 grudnia 2003 r. w sprawie wysokości oraz szczegółowych zasad pobierania wpisu w postępowaniu przed sądami administracyjnymi, wpis uiszcza się gotówką do kasy Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie lub na rachunek bankowy tego Sądu, wskazując tytuł wpłaty oraz rodzaj pisma, od którego wpis jest uiszczany.

4. Na podstawie art. 243 § 1 w związku z art. 244 § 1, art. 245 § 1 i art. 246 § 1 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. - Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi stronie postępowania składającej skargę na decyzję Prezesa UOKiK do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie przysługuje możliwość ubiegania się o przyznanie prawa pomocy w zakresie całkowitym lub częściowym, na jej wniosek złożony przed wszczęciem postępowania sądowoadministracyjnego lub w jego toku, polegającego na zwolnieniu od kosztów sądowych oraz ustanowieniu adwokata, radcy prawnego, doradcy podatkowego lub rzecznika patentowego. Wniosek ten wolny jest od opłat sądowych. Wymogi formalne wniosku określone zostały w art. 252 § 1 i § 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. - Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi.
5. Na podstawie art. 127a § 1 i § 2 Kpa, w trakcie biegu terminu do wniesienia wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy strona postępowania może zrzec się prawa do wniesienia wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy wobec Prezesa UOKiK, który wydał decyzję. Z dniem doręczenia Prezesowi UOKiK oświadczenia o zrzeczeniu się prawa do wniesienia wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy, decyzja staje się ostateczna i prawomocna.

z up. Prezesa Urzędu Ochrony
Konkurencji i Konsumentów
Zastępca Dyrektora
Departamentu Nadzoru Rynku
Jadwiga Gunerka
/podpisano elektronicznie/