



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR-70-163(23)/10/11/TN

Warszawa, dnia 16 sierpnia 2011 r.

DECYZJA DNR-1/49/2011

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 rosnących kulek dekoracyjnych o kodzie EAN nr 8162694273328 oraz rosnących kulek dekoracyjnych o kodzie EAN nr 5901546412263, wprowadzonych na rynek przez przedsiębiorcę WENBIN spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Zabrze, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów stwierdza, że przedsiębiorca usunął przyczyny zagrożeń stwarzanych przez te produkty i umarza postępowanie administracyjne.

Uzasadnienie

Pismem z dnia 19 października 2010 r. Lubuski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej przekazał Prezesowi Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (dalej: „Prezes UOKiK”) protokół wraz z aktami kontroli dotyczącymi rosnących kulek dekoracyjnych o kodzie EAN nr 8162694273328 oraz rosnących kulek dekoracyjnych o kodzie EAN nr 5901546412263, wprowadzonych na rynek przez przedsiębiorcę WENBIN spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Zabrze.

Rosnące kulki dekoracyjne o kodzie EAN nr 8162694273328 oraz rosnące kulki dekoracyjne o kodzie EAN nr 5901546412263 zwiększają swoją objętość pod wpływem wilgoci. Rosnące kulki dekoracyjne o kodzie EAN nr 8162694273328 występują w kolorach

bordowym, czarnym, przezroczystym, pomarańczowym, ciemnofioletowym i różowym, a rosnące kulki dekoracyjne o kodzie EAN nr 5901546412263 występują w kolorach czarnym, przezroczystym i pomarańczowym. Pojedyncze rosnące kulki dekoracyjne mają średnicę wielkości ok. 2 mm. Kulki o jednym kolorze zapakowane są w liczbie 50 sztuk w przezroczyste woreczki foliowe. Na jednej stronie powyższych woreczków, uwidoczniono między innymi postać „pszczołki”, doniczkę z kwiatem i napis „O.K.” Na drugiej stronie jednostkowego opakowania znajduje się obraz doniczki z kwiatem oraz ciemnoniebieski wielokąt. Wzdłuż brzegów woreczka wydrukowano kolorowe serduszka. Ponadto, na przedniej stronie jednostkowego opakowania umieszczono informację dotyczącą rodzaju produktu „Seven Color Crystal boll” oraz napisy „Designed by Korea” i „500g”. Na odwrocie woreczka foliowego znajduje się wyrażona w języku angielskim informacja na temat kraju pochodzenia produktu „made in China”, a także informacje dotyczące sposobu używania produktu: „1.add water about 400g on the product, about 8 hours it will grow. 2. one clear beauty satiety face will grow up. 3. when the flower want to oxgen and nutrition, I will help you too much”. Opakowania jednostkowe przyklejone są rzędami do kartonowych blistrów. Na blistrze podano między innymi instrukcję użytkowania produktu w języku angielskim, a także kod kreskowy - odpowiednio 8162694273328 albo 5901546412263. W przypadku rosnących kulek dekoracyjnych o kodzie EAN nr 5901546412263 na blistrze umieszczono dodatkowo numer produktu: 4641226.

W trakcie kontroli przeprowadzonej w sklepie przy ul. Kupieckiej 63 w Zielonej Górze, należącym do przedsiębiorcy WENBIN sp. z o.o. z siedzibą w Zabrzu, inspektorzy reprezentujący Lubuskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej poddali rosnące kulki dekoracyjne o kodzie EAN nr 8162694273328 oraz rosnące kulki dekoracyjne o kodzie EAN nr 5901546412263 (dalej: „rosnące kulki dekoracyjne”) ocenie bezpieczeństwa i badaniom organoleptycznym 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: „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: „rozporządzenie Rady Ministrów z dnia 6 kwietnia 2004 r.”).

W wyniku przeprowadzonych badań organoleptycznych inspektorzy Inspekcji Handlowej stwierdzili, iż rosnące kulki dekoracyjne – z uwagi na wygląd, kolorystykę i szatę graficzną – mogą wywoływać u konsumentów, zwłaszcza u dzieci, przeświadczenie, że są to produkty spożywcze (popularne cukierki typu groszki), tym samym wskazują na inne niż rzeczywiste przeznaczenie. Próba konsumpcji rosnących kulek dekoracyjnych może spowodować niedrożność przewodu pokarmowego w związku ze zwiększaniem się objętości w/w produktów pod wpływem wilgoci.

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 15 marca 2011 r., Prezes UOKiK powiadomił przedsiębiorcę WENBIN spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Zabrze (stronę postępowania) o wszczęciu postępowania administracyjnego w sprawie ogólnego bezpieczeństwa rosnących kulek dekoracyjnych.

W związku z nieustosunkowaniem się strony postępowania do powyższego pisma, pismem z dnia 21 kwietnia 2011 r. Prezes UOKiK zlecił Śląskiemu Wojewódzkiemu Inspektorowi Inspekcji Handlowej przeprowadzenie kontroli w siedzibie strony postępowania, której przedmiotem miało być m.in. ustalenie jej roli w obrocie rosnącymi kulkami dekoracyjnymi, liczby tych produktów zakupionych od dostawcy oraz sprzedanych dystrybutorom oraz czy strona postępowania podjęła jakiegokolwiek działania w celu wyeliminowania zagrożeń stwarzanych przez produkty będące przedmiotem postępowania.

Pismem z dnia 18 maja 2011 r. Śląski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej przekazał Prezesowi UOKiK wyniki kontroli przeprowadzonej w siedzibie strony postępowania. Inspektorzy Inspekcji Handlowej ustalili, że strona postępowania dokonała jednorazowego zakupu rosnących kulek dekoracyjnych w ilości trzech opakowań zbiorczych (w toku kontroli strona postępowania oświadczyła, że nie potrafi ustalić dokładnej liczby opakowań jednostkowych przypadających na jedno opakowanie zbiorcze), a sprzedaży tych produktów dokonywała wyłącznie na podstawie paragonów fiskalnych. Ponadto, na stanie magazynowym stwierdzono łącznie 37 opakowań jednostkowych rosnących kulek dekoracyjnych, które – zgodnie z deklaracją strony postępowania – zostaną zutylizowane.

Mając na uwadze ustalenia poczynione w toku powyższej kontroli, pismem z dnia 13 czerwca 2011 r. Prezes UOKiK zwrócił się do strony postępowania z prośbą o przekazanie dowodów potwierdzających podjęcie działań mających na celu wyeliminowanie zagrożeń stwarzanych przez rosnące kulki dekoracyjne w postaci protokołu zniszczenia

przedmiotowych kulek albo protokołu przekazania tych produktów do utylizacji. Organ nadzoru zwrócił się również o przekazanie wyjaśnień, dlaczego strona postępowania nie ustosunkowała się do pisma Prezesa UOKiK z dnia 15 marca 2011 r. W tym samym piśmie 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.

Pismem nadesłanym do UOKiK w dniu 24 czerwca 2011 r. strona postępowania przesłała kartę przekazania odpadu, tj. rosnących kulek dekoracyjnych o masie 2 kg, dla przedsiębiorcy Zakład Gospodarki Komunalnej i Mieszkaniowej z siedzibą w Zielonej Górze.

Pismem z dnia 29 czerwca 2011 r. Prezes UOKiK poinformował stronę postępowania, że - zgodnie z aktami kontroli przeprowadzonej przez Inspekcję Handlową w jej siedzibie - na stanie magazynowym posiada łącznie 37 opakowań jednostkowych w/w kulek o wadze 500 g każda, zatem całkowita masa kulek przekazanych do utylizacji powinna wynosić około 18,5 kg (również bez uwzględnienia foliowych opakowań). W związku z tym, że całkowita masa przekazanych do utylizacji produktów wyniosła jedynie 2 kg, organ nadzoru zwrócił się o udzielenie wyjaśnień w tej sprawie. Ponadto, Prezes UOKiK ponownie zwrócił się o przekazanie wyjaśnień odnośnie braku ustosunkowania się do pisma Prezesa UOKiK z dnia 15 marca 2011 r.

Pismem nadesłanym do UOKiK w dniu 11 lipca 2011 r. strona postępowania oświadczyła, że opakowania jednostkowe rosnących kulek dekoracyjnych posiadają błędne oznakowanie w zakresie masy (500 g), gdyż rzeczywista masa każdego opakowania jest znacznie mniejsza. Na potwierdzenie powyższego, strona postępowania przekazała opakowanie jednostkowe rosnących kulek – nieobjętych niniejszym postępowaniem – o zadeklarowanej masie 500g oraz udzieliła wyjaśnień odnośnie braku ustosunkowania się do pisma Prezesa UOKiK z dnia 15 marca 2011 r.

Pismem z dnia 14 lipca 2011 r. Prezes UOKiK poinformował stronę postępowania, że pisma nadesłane do UOKiK w dniu 11 lipca 2011 r. nie zostały podpisane przez osobę uprawnioną do jej reprezentowania, przy czym osoba składająca podpis pod powyższymi pismami nie przedstawiła stosownego pełnomocnictwa. W związku z powyższym, organ nadzoru wezwał stronę postępowania do usunięcia braków formalnych w/w pism poprzez podpisanie ich przez osobę uprawnioną do jej reprezentacji albo przedłożenie stosownego pełnomocnictwa dla osoby, która złożyła swój podpis.

Pismem nadesłanym do UOKiK w dniu 27 lipca 2011 r. strona postępowania przekazała pełnomocnictwo udzielone osobie, która złożyła podpis pod pismami przesłanymi do UOKiK w dniu 11 lipca 2011 r.

Prezes UOKiK ustalił i stwierdził:

Przedsiębiorca WENBIN spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Zabrze wprowadził rosnące kulki dekoracyjne na 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 3 opakowań zbiorczych rosnących kulek dekoracyjnych od polskiego przedsiębiorcy (faktura VAT nr 08M/09/2010 z dnia 21 września 2010 r.).

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 inspektorzy reprezentujący Lubuskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej stwierdzili, że rosnące kulki dekoracyjne – z uwagi na wygląd, kolorystykę i szatę graficzną – mogą wywoływać u konsumentów, zwłaszcza u dzieci, przeświadczenie, że są to produkty spożywcze (popularne cukierki typu groszki), tym samym wskazują na inne niż rzeczywiste przeznaczenie. Próba konsumpcji rosnących kulek dekoracyjnych może spowodować niedrożność przewodu pokarmowego w związku ze zwiększaniem się w/w produktów pod wpływem wilgoci. 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 rosnące kulki 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 polskiego przedsiębiorcy jednorazowo 3 opakowania zbiorcze rosnących kulek dekoracyjnych, przy czym nie potrafił ustalić liczby opakowań jednostkowych znajdujących się w w/w opakowaniach zbiorczych. Strona postępowania sprzedawała rosnące kulki dekoracyjne wyłącznie indywidualnym odbiorcom na podstawie paragonu, a w momencie kontroli Inspekcji Handlowej przeprowadzonej we wrześniu 2010 r. posiadała w ofercie handlowej łącznie 41 opakowań jednostkowych w/w produktów (z których 4 opakowania zostały zabezpieczone jako próbki rozjemcze). W toku niniejszego postępowania jego strona przedstawiła kartę przekazania odpadu nr 19133 z dnia 21 czerwca 2011 r., potwierdzającą przekazanie do utylizacji 2 kg rosnących kulek dekoracyjnych. Przekazanie do utylizacji tak małej masy przedmiotowych kulek wzbudziło wątpliwości Prezesa UOKiK co do tego, czy strona postępowania zniszczyła wszystkie posiadane egzemplarze tych produktów (waga opakowania jednostkowego kulek - zgodnie z umieszczoną na niej informacją - wynosi 500g). Organ nadzoru zwrócił się w tej sprawie do strony postępowania, która wyjaśniła, iż masa opakowania jednostkowego - wbrew błędnej informacji na niej umieszczonej - faktycznie jest znacznie mniejsza niż 500g, na potwierdzenie czego przekazała opakowanie jednostkowe rosnących kulek niebędących przedmiotem niniejszego postępowania. Prezes UOKiK uznał powyższe wyjaśnienia za wiarygodne i uznał, że strona postępowania przekazała do utylizacji wszystkie posiadane egzemplarze rosnących kulek dekoracyjnych.

Przekazane przez stronę postępowania dowody i wyjaśnienia, w opinii Prezesa UOKiK, są wystarczające do uznania, że strona postępowania - przedsiębiorca WENBIN spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Zabrze - usunęła przyczyny zagrożeń stwarzanych przez rosnące kulki dekoracyjne.

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
Departamentu Nadzoru Rynku
Anna Mazurak

Otrzymuje:

WENBIN sp. z o.o.
ul. Szczęść Boże 6
41-800 Zabrze