



PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW
TOMASZ CHRÓSTNY

Warszawa, 24 listopada 2022 r.

DNR-2.730. 65.2022.MZ

DECYZJA DNR-2/211/2022

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 2022 r. poz. 1854), dalej: „ustawa o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku”, po przeprowadzeniu postępowania administracyjnego wszczętego z urzędu w sprawie wprowadzonej do obrotu przez przedsiębiorcę – SMYK S.A. z siedzibą w Warszawie zabawki: Gumowe zwierzęta 12 DSP zabawka plastikowa 6751688, EAN: 5903272731397, niezgodnej z wymaganiami dla zabawek określonymi w § 5 ust. 1-2 rozporządzenia Ministra Rozwoju i Finansów z dnia 20 października 2016 r. w sprawie wymagań dla zabawek (Dz. U. z 2019 r., poz. 1816), dalej również jako: „rozporządzenie” w zw. z pkt 1.4.3 załącznika nr 1 „WYMAGANIA DLA ZABAWEK. Wymagania w zakresie właściwości fizycznych i mechanicznych” do rozporządzenia oraz niezgodnej z § 5 ust. 9 rozporządzenia, umarza postępowanie administracyjne, w związku z tym, że ww. wyrób został wycofany z obrotu, zaprzestano udostępniania oraz powiadomiono użytkowników o stwierdzonych niezgodnościach,
2. na podstawie art. 97 ust. 4 pkt 3 w zw. z art. 88 ust. 1 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku po przeprowadzeniu postępowania administracyjnego wszczętego z urzędu w sprawie nałożenia na przedsiębiorcę – SMYK S.A. z siedzibą w Warszawie kary pieniężnej za wprowadzenie do obrotu zabawki: Gumowe zwierzęta 12 DSP zabawka plastikowa 6751688, EAN: 5903272731397, niezgodnej z wymaganiami dla zabawek określonymi w § 5 ust. 1 rozporządzenia w zw. z pkt 1.4.3



załącznika nr 1 „WYMAGANIA DLA ZABAWEK. Wymagania w zakresie właściwości fizycznych i mechanicznych” do rozporządzenia, odstępuje od nałożenia na ww. przedsiębiorcę kary pieniężnej za wprowadzenie do obrotu ww. wyrobu niezgodnego z wymaganiami, z uwagi na przedstawienie w wyznaczonym terminie dowodów potwierdzających wykonanie postanowienia z dnia 5 września 2022 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 zabawki Gumowe zwierzęta 12 DSP zabawka plastikowa 6751688, EAN: 5903272731397, przeprowadzonymi przez Laboratorium Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów w Lublinie, potwierdzonymi sprawozdaniem z badań nr 58/2022:
 - a) ustala opłatę związaną z badaniami zabawki: Gumowe zwierzęta 12 DSP zabawka plastikowa 6751688, EAN: 5903272731397, w wysokości 294,00 zł (słownie: dwieście dziewięćdziesiąt cztery złote 00/100),
 - b) zobowiązuje przedsiębiorcę – SMYK S.A. z siedzibą w Warszawie do poniesienia opłaty związanej z badaniami zabawki: Gumowe zwierzęta 12 DSP zabawka plastikowa 6751688, EAN: 5903272731397, w ustalonej wysokości 294,00 zł (słownie: dwieście dziewięćdziesiąt cztery złote 00/100).

UZASADNIENIE

W toku kontroli nr WPR.8361.63.2022, WPR.8361.92.2022 przeprowadzonej w jednym ze sklepów w Krakowie należącym do importera SMYK S.A. z siedzibą w Warszawie, inspektorzy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Krakowie stwierdzili w ofercie handlowej kontrolowanego przedsiębiorcy m. in. zabawkę Gumowe zwierzęta 12 DSP zabawka plastikowa 6751688, EAN: 5903272731397, dalej również jako: „wyrób” lub „zabawka”.

Z materiału dowodowego, zgromadzonego w toku postępowania kontrolnego wynika, że kontrolowany zakupił zabawkę od przedsiębiorcy mającego siedzibę w państwie trzecim, co stwierdzono na podstawie faktury No. 0012575 z dnia 12 sierpnia 2021 r. wystawionej przez MICHITOY INTERNATIONAL CO., (H.K.) LTD. NORTH POINT, Hong Kong, potwierdzające zakup 2880 szt. wyrobu. Ponadto importer przedstawił dokument SAD z dnia 4 października 2021 r. i deklarację zgodności z dnia 23 września 2021 r.

Zabawka Gumowe zwierzęta 12 DSP zabawka plastikowa 6751688, EAN: 5903272731397 to zabawka przypominająca nosorożca wykonana z gumopodobnego tworzywa sztucznego. Zabawka posiada oczy wykonane ze sztywnego tworzywa sztucznego. Zabawkę można ścisnąć/ugniatać, a podczas nacisku oczy są wypychane są na zewnątrz.

Zabawka nie posiada opakowania.

Na etykiecie przyklejonej do zabawki za pomocą plastikowej żyłki znajdują się między innymi wymagane przepisami informacje i znaki graficzne, w tym informacje umożliwiające identyfikację zabawki, informacje dotyczące producenta oraz importera zabawki, ostrzeżenia oraz znak CE.

W toku kontroli stwierdzono, iż oceniana zabawka została nieprawidłowo zakwalifikowana do grupy wiekowej, tj. dla dzieci powyżej 36 miesiąca życia. Inspektorzy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Krakowie dokonując oględzin przedmiotowej zabawki Gumowe zwierzęta 12 DSP zabawka plastikowa 6751688, EAN: 5903272731397 oraz biorąc pod uwagę jej funkcję i cechy charakterystyczne zakwalifikowali ją zgodnie z wytycznymi ISO/TR 8124-8:2016 „Bezpieczeństwo zabawek - Część 8: Wytyczne dotyczące określania wieku” *Miękkie zabawki do przeznaczone do ściskania* - Podkategoria 1.09 jako odpowiednią dla dzieci od 3 miesiąca życia. Także zgodnie z wytycznymi Raportu PKN-CEN/CR 14379 Klasyfikacja zabawek. Wytyczne, Tablica 23: *Zabawki dla niemowląt do oglądania, chwytania i ściskania*, należy stwierdzić, że gumowe piszczaki / wymagające ściskania oraz proste zabawki z wyskakującymi elementami są odpowiednie dla dzieci poniżej 36 miesiąca życia.

Na opakowaniu zabawki niezasadnie więc umieszczono ostrzeżenie o treści: „*Ostrzeżenie! Zabawka nieodpowiednie dla dzieci poniżej 3 roku życia*” wraz ze znakiem graficznym ostrzegawczym dotyczącym wieku (0-3), co narusza w § 5 ust. 9 rozporządzenia w zw. z pkt 7.2.1-7.11 załącznika nr 1 „WYMAGANIA DLA ZABAWEK” do rozporządzenia. Na zabawkach nie mogą być umieszczone ostrzeżenia, o których mowa w pkt 7.2.1-7.11 załącznika nr 1 do rozporządzenia, jeżeli są one sprzeczne z przewidywanym użytkowaniem zabawki, określonym na podstawie ich funkcji, rozmiarów i charakterystyki.

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 Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej w Laboratorium Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów w Lublinie (sprawozdanie z badań nr 58/2022 z dnia 7 marca 2022 r.) wykazały, iż podczas utrzymania siły 90N od zabawki oddzieliło się prawe oko mieszczące się całkowicie

w cylindrze do badań małych elementów podczas badania przeprowadzonego zgodnie z pkt 8.4.2.1, co implikuje negatywny wynik badania dotyczący punktu 5.1 b) normy PN-EN 71-1+A1:2018-08. Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne. W efekcie czego podczas przewidywanego okresu użytkowania może powodować poważne ryzyko uduszenia się dziecka.

Wskazane nieprawidłowości powodują, iż zabawka jest niezgodna z wymaganiami dla zabawek określonymi w § 5 ust. 1 rozporządzenia oraz z pkt 1.4.3 załącznika nr 1 „WYMAGANIA DLA ZABAWEK 1. Wymagania w zakresie właściwości fizycznych i mechanicznych” do rozporządzenia.

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

Mając na uwadze powyższe Prezes UOKiK uznał za zasadne wszczęcie z urzędu postępowania administracyjnego i pismem z dnia 22 czerwca 2022 r. zawiadomił przedsiębiorcę SMYK S.A. z siedzibą w Warszawie, o wszczęciu postępowania w sprawie:

- 1) wprowadzonej do obrotu przez SMYK S.A. z siedzibą w Warszawie (dalej jako: „strona postępowania”) zabawki - Gumowe zwierzęta 12 DSP zabawka plastikowa 6751688, EAN: 5903272731397, niezgodnej z wymaganiami dla zabawek określonymi § 5 ust. 1-2 rozporządzenia oraz z pkt 1.4.3 załącznika nr 1 „WYMAGANIA DLA ZABAWEK 1. Wymagania w zakresie właściwości fizycznych i mechanicznych” do rozporządzenia, z uwagi na negatywny wynik badania zabawki - podczas utrzymania siły 90N od zabawki oddzieliło się prawe oko mieszczące się całkowicie w cylindrze do badań małych elementów, co może powodować poważne ryzyko uduszenia się dziecka podczas użytkowania zabawki oraz niezgodnej z § 5 ust. 9 rozporządzenia,
- 2) nałożenia na stronę postępowania kary pieniężnej za wprowadzenie do obrotu wyrobu niezgodnego z wymaganiami określonymi w § 5 ust. 1 rozporządzenia oraz z pkt 1.4.3 załącznika nr 1 „WYMAGANIA DLA ZABAWEK 1. Wymagania w zakresie właściwości fizycznych i mechanicznych” do rozporządzenia,
- 3) ustalenia opłaty związanej z badaniami laboratoryjnymi zabawki Gumowe zwierzęta 12 DSP zabawka plastikowa 6751688, EAN: 5903272731397.

W piśmie zawiadamiającym o wszczęciu postępowania Prezes UOKiK przedstawił stronie postępowania stan faktyczny oraz zwrócił się do strony postępowania z prośbą o przedstawienie wymaganych dokumentów i oświadczeń na temat przychodu i rozchodu wyrobu.

Pismo zawiadamiające o wszczęciu postępowania zostało stronie postępowania skutecznie doręczone w dniu 27 czerwca 2022 r.

Pismem z dnia 11 lipca 2022 r. (do UOKiK wpłynęło 14 lipca 2022 r.), strona postępowania przedłożyła oświadczenie, że faktura No. 0012575 z dnia 12 sierpnia 2021 r. nie stanowi jedyne dowodu zakupu ww. zabawki. Wyrób został zakupiony łącznie na podstawie czterech faktur: No. 0012575 z dnia 12 sierpnia 2021 r. w ilości 2880 sztuk, faktury: No. 0012337 z dnia 22 października 2020 r. w ilości 4896 sztuk, faktury: No. 0012524 z dnia 21 kwietnia 2021 r. w ilości 2304 sztuk oraz faktury: No. 0012576 z dnia 12 lipca 2021 r. w ilości 1056 sztuk, łącznie strona postępowania zakupiła wyrób w ilości 11 136 sztuk, lecz zgodnie z oświadczeniem dostarczono spółce o 444 sztuki wyrobu mniej, niż wynika z ww. faktur. Strona postępowania oświadczyła, że dostarczono jej 10 696 sztuk wyrobu, a wprowadziła do wyrobu łącznie 10 692 sztuk z czego 1261 sztuk posiada na stanie magazynowym. Strona postępowania oświadczyła, że odbiorcami wyrobu były głównie osoby indywidualne, które zakupiły wyrób w ilości 8080 sztuk na podstawie paragonów. Prócz odbiorców indywidualnych strona postępowania sprzedała wyrób 2 zagranicznym odbiorcom z Rumunii w ilości 1164 sztuki oraz z Ukrainy w ilości 191 sztuk. Spółka oświadczyła ile wynosi średnia cena wyrobu.

Strona postępowania wyraziła również wątpliwości uznania za niezasadne umieszczenia ostrzeżenia „Nieodpowiednie dla dzieci poniżej 3 roku życia” i w konsekwencji co do zakwalifikowania zabawki do błędnej grupy wiekowej. Spółka nie zgodziła się z taką interpretacją wskazując, że zabawka została zaprojektowana dla dzieci powyżej 3 roku życia, a ostrzeżenie, że jest ona nieodpowiednia dla dzieci powyżej 3 roku życia, nie stoi w sprzeczności z przewidywanym użytkowaniem zabawki.

Postanowieniem z dnia 5 września 2022 r. Prezes UOKiK wezwał stronę postępowania do wycofania wyrobu z obrotu, zaprzestania udostępniania wyrobu oraz powiadomienia konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach z wymaganiami, poprzez zamieszczenie ogłoszenia we wskazany sposób w dwóch dziennikach (gazetach) o zasięgu ogólnopolskim oraz na stronie głównej „<http://www.smyk.com/>”, wyznaczając termin 45 dni na przedstawienie dowodów potwierdzających wykonanie tego postanowienia. Strona postępowania została poinformowana jakie należy przedstawić dowody na okoliczność podjęcia ww. działań.

Organ nadzoru rynku prowadzący postępowanie odnosząc się do wątpliwości strony postępowania zawartych w piśmie z dnia 14 lipca 2022 r. wskazał także w ww. postanowieniu, iż zabawka Gumowe zwierzęta 12 DSP zabawka plastikowa 6751688, EAN: 5903272731397, posiada prostą budowę, a posługiwanie się nią nie wymaga od użytkownika specjalnych umiejętności zależnych od wieku, dodatkowo ze względu na swoje cechy charakterystyczne (wychodzące oczy po ściśnięciu) i wygląd (kolorowe ciekawe kształty) jest atrakcyjna dla dzieci. Dziecko ze względu na kształt zwierzątka i materiał z jakiego jest wykonana z gumo podobnego, miękkiego tworzywa i przeznaczona do ściskania podczas zabawy może wykorzystać m.in. do zabawy w wodzie. Zgodnie z punktem 3.1.2 Tabela 1 wytycznych zwartych w dokumencie ISO/TR 8124-8:2016 zabawki do ściskania – wykonane z miękkiego tworzywa, w tym zabawki wyposażone we wbudowaną grzechotkę bądź mechanizm wydający dźwięki, są odpowiednie dla dzieci w wieku od 3 miesięcy (podkategoria 1.09). Przedstawiona zabawka bez wątpienia wpisuje się do Kategorii V - Zabawki dla niemowląt do oglądania, chwytania i/lub ściskania według Raport PKN-CEN/CR 14379.

Postanowienie zostało stronie postępowania skutecznie doręczone w dniu 8 września 2022 r.

W dniu 25 października 2022 r. wpłynęło do UOKiK pismo strony postępowania przesłane listem poleconym nadanym w dniu 20 października 2022 r. Strona postępowania przekazała oświadczenia dwóch odbiorców zagranicznych z Rumunii i Ukrainy potwierdzające ich poinformowanie o stwierdzonych niezgodnościach wyrobu i zagrożeniu, jakie stwarza oraz o konieczności niezwłocznego wycofania go z oferty sprzedaży oraz dokonania zwrotu. Spółka oświadczyła, że odbiorcy zobowiązali się do samodzielnej utylizacji.

Strona postępowania ponownie wyjaśniła, że nabyła łącznie 11 140 sztuk wyrobu, przy czym dostarczono jej 10 696 sztuk wyrobu, a wprowadziła do obrotu łącznie 10 696 sztuk z czego 1261 sztuk posiada na stanie magazynowym i oświadczyła, że wyrób został wycofany ze sprzedaży i nie będzie udostępniany. Spółka oświadczyła, że wyrób będzie zutylizowany. Strona postępowania przedłożyła wydruk ze strony internetowej z zamieszczonym komunikatem oraz oryginały wraz z wydrukami gazet z komunikatem z 7 października 2022 r. w Dzienniku Gazeta Prawna oraz Gazecie Wyborczej.

Pismem z dnia 28 października 2022 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. Powyższe pismo zostało stronie postępowania skutecznie doręczone dnia 3 listopada 2022 r. Strona postępowania nie skorzystała z ww. uprawnień.

Prezes UOKiK ustalił i stwierdził:

Przepis art. 4 pkt 9 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku stanowi, że 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.

SMYK S.A. z siedzibą w Warszawie w rozumieniu powyższych przepisów ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku jest importerm, który wprowadził wyrób do obrotu, co potwierdza zebrany materiał dowodowy, z którego wynika, że ww. przedsiębiorca udostępnił wyrób w ramach działalności gospodarczej na rynku krajowym odbiorcom indywidualnym, a wprowadzony przez niego do obrotu wyrób pochodził z państw trzecich - dokonał zakupu wyrobu od MICHITOY INTERNATIONAL CO., (H.K.) LTD. NORTH POINT, Hong Kong.

Badania laboratoryjne przeprowadzone na zlecenie Małopolskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej w Laboratorium Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów w Lublinie (sprawozdanie z badań nr 58/2022 z dnia 7 marca 2022 r.) wykazały, że wyrób nie spełnia wymagań punktu 8.4.2.1 normy PN-EN 71-1+A1:2018-08.

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.

Wyrób: Gumowe zwierzęta 12 DSP zabawka plastikowa 6751688, EAN: 5903272731397, jest zabawką 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 uzasadniały wszczęcie przez Prezesa UOKiK postępowania administracyjnego w sprawie:

- 1) wprowadzonej do obrotu przez SMYK S.A. z siedzibą w Warszawie (dalej jako: „strona postępowania”) zabawki - Gumowe zwierzęta 12 DSP zabawka plastikowa 6751688, EAN: 5903272731397, niezgodnej z wymaganiami dla zabawek określonymi § 5 ust. 1 – 2 rozporządzenia oraz z pkt 1.4.3 załącznika nr 1 „WYMAGANIA DLA ZABAWEK 1. Wymagania w zakresie właściwości fizycznych i mechanicznych” do rozporządzenia, z uwagi na negatywny wynik badania zabawki - podczas utrzymania siły 90N od zabawki oddzieliło się prawe oko mieszczące się całkowicie w cylindrze do badań małych elementów, co może powodować poważne ryzyko uduszenia się dziecka podczas użytkowania zabawki oraz niezgodnej z § 5 ust. 9 rozporządzenia;
- 2) nałożenia na stronę postępowania kary pieniężnej za wprowadzenie do obrotu wyrobu niezgodnego z wymaganiami określonymi w § 5 ust. 1 rozporządzenia oraz z pkt 1.4.3 załącznika nr 1 „WYMAGANIA DLA ZABAWEK 1. Wymagania w zakresie właściwości fizycznych i mechanicznych” do rozporządzenia;
- 3) ustalenia opłaty związanej z badaniami laboratoryjnymi zabawki Gumowe zwierzęta 12 DSP zabawka plastikowa 6751688, EAN: 5903272731397.

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, że 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. Według § 5 ust. 2 rozporządzenia, podczas projektowania i produkowania zabawek uwzględnia się zdolności dzieci, a tam, gdzie jest to uzasadnione, również ich opiekunów, w szczególności w przypadku zabawek przeznaczonych dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy lub z innych określonych grup wiekowych.

W pkt 1.4.3 załącznika nr 1 „WYMAGANIA DLA ZABAWEK. Wymagania w zakresie właściwości fizycznych i mechanicznych” do rozporządzenia określono, że przeznaczone dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy, a także wszystkie dające się odłączyć elementy tych zabawek, muszą posiadać takie wymiary, aby uniemożliwić ich połknięcie lub

przedostanie się do dróg oddechowych; dotyczy to także zabawek, które są przeznaczone do wkładania do ust, ich części oraz wszystkich dających się odłączyć elementów tych zabawek.

Ponadto § 5 ust. 9 rozporządzenia określa, iż na zabawkach nie mogą być umieszczane ostrzeżenia, o których mowa w pkt 7.2.1-7.11 załącznika Nr 1 do rozporządzenia, jeśli są one sprzeczne z przewidywaniami użytkowaniem zabawki, określonym na podstawie ich funkcji, rozmiarów i charakterystyki.

Prezes UOKiK w postanowieniu z dnia 5 września 2022 r. wezwał stronę postępowania do wycofania wyrobu z obrotu, zaprzestania udostępniania wyrobu oraz powiadomienia konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach poprzez zamieszczenie ogłoszenia we wskazany sposób w dwóch dziennikach (gazetach) o zasięgu ogólnopolskim oraz na stronie głównej <http://www.smyk.com//>, wyznaczając termin 45 dni na przedstawienie dowodów potwierdzających wykonanie postanowienia. Poinformowano stronę postępowania, jakie należy przedstawić dowody na okoliczność podjęcia przez nią działań.

Ze zgromadzonego w sprawie materiału dowodowego wynika, że strona postępowania zakupiła na podstawie 4 faktur łącznie 10 696 sztuk wyrobu Gumowe zwierzęta 12 DSP zabawka plastikowa 6751688, EAN: 5903272731397, sprzedała wyrób 2 zagranicznym odbiorcom z Rumunii w ilości 1164 sztuki oraz z Ukrainy w ilości 191 sztuk, a 8080 sztuk sprzedała na podstawie paragonów odbiorcą indywidualnym. Strona postępowania na stanie magazynowym posiada 1261 sztuk wyrobu, co do którego oświadczyła że nie będzie sprzedawany ani udostępniany i zostanie zutylizowany, a także oświadczyła że wyrób, który został u 2 odbiorców za granicą również zostanie zutylizowany. Ponadto strona postępowania przestawiła wydruk ze strony internetowej z zamieszczonym komunikatem oraz oryginały wraz z wydrukami gazet z komunikatem z 7 października 2022 r. w Dzienniku Gazeta Prawna oraz Gazecie Wyborczej.

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 stwierdzi, że wyrób został wycofany z obrotu lub użytku oraz powiadomiono użytkowników o stwierdzonych niezgodnościach z wymaganiami.

Przedstawione przez stronę postępowania dowody są wystarczające do stwierdzenia, że zabawka: Gumowe zwierzęta 12 DSP zabawka plastikowa 6751688, EAN: 5903272731397 została wycofana z obrotu, a użytkownicy zostali powiadomieni o stwierdzonych niezgodnościach wyrobu z wymaganiami, w związku z czym postępowanie należało umorzyć.

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 Prezesa UOKiK z dnia 5 września 2022 r. zostało doręczone stronie postępowania 8 września 2022 r., a wyznaczony w postanowieniu termin 45 dni na przedstawienie dowodów potwierdzających wykonanie tego postanowienia, przypadał na dzień 23 października 2022 r. (niedziela), zatem zgodnie z art. 57 § 4 Kpa upłynął w dniu 24 października 2022 r.

Strona postępowania przekazała dowody potwierdzające wykonanie postanowienia listem poleconym nadanym w dniu 20 października 2022 r. za pośrednictwem operatora wyznaczonego w rozumieniu ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. - Prawo pocztowe (Dz. U. z 2022 r. poz. 896) zatem dokonała czynności z zachowaniem wyznaczonego terminu.

W związku z powyższym Prezes UOKiK zobligowany jest do odstąpienia od nałożenia na stronę postępowania kary pieniężnej za wprowadzenie do obrotu wyrobu niezgodnego z wymaganiami.

Jednocześnie, odstępując od nałożenia kary pieniężnej, Prezes UOKiK poucza SMYK S.A. z siedzibą w Warszawie, 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.

Okoliczność, że Prezes UOKiK poniósł koszty badań wyrobu oraz stwierdzenie, że podmiotem gospodarczym, który wprowadził do obrotu wyrób niespełniający wymagań jest SMYK S.A. z siedzibą w Warszawie, obligują organ nadzoru rynku do ustalenia opłaty związanej z badaniami wyrobu oraz zobowiązania ww. przedsiębiorcy do poniesienia powyższej opłaty.

Przepis art. 74 ust. 1 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku stanowi, że 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. Na podstawie art. 74 ust. 2 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku opłaty ustala organ nadzoru rynku, który poniósł koszty badań.

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 wyrobu laboratorium prowadzonemu przez Prezesa UOKiK, tj. Laboratorium UOKiK w Lublinie. Laboratorium przeprowadziło badania laboratoryjne wyrobu zgodnie z zakresem badań określonym przez Małopolskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej. Zakres badań obejmował sprawdzenie, czy wyrób spełnia wymagania pkt. 5.1 b) normy PN-EN 71-1+A1:2018-08 „Bezpieczeństwo zabawek Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne”, co potwierdziłoby spełnianie wymagań określonych w rozporządzeniu. Badania wykazały, że wyrób nie spełnia tych wymagań.

Koszt badań laboratoryjnych wyrobu wyniósł 294,00 zł (słownie: dwieście dziewięćdziesiąt cztery złote 00/100). Kalkulację kosztów przedstawiono w kosztorysie nr 13/2022 z dnia 7 marca 2022 r. sporządzonym przez Laboratorium UOKiK w Lublinie, uwzględniającym uzasadnione koszty poniesione w związku z przeprowadzonymi badaniami. Na powyższą kwotę składają się: koszt materiałów zużytych w toku przeprowadzonego badania, uzasadniony koszt pracy jednej osoby, stały dla laboratorium oraz uzasadniony koszt pracy laboratorium, w tym urządzeń użytych w toku badania, koszt dokonania oceny wyników badań oraz koszt sporządzenia sprawozdania z badań.

Negatywny wynik badań wyrobu potwierdza zasadność poniesionych kosztów badań i obliguje organ nadzoru rynku do ustalenia opłaty za poniesione przez siebie koszty badań oraz zobowiązania strony postępowania do poniesienia opłaty związanej z badaniami wyrobu.

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 2021 r. poz. 1540 z późn. zm.) przedsiębiorca SMYK S.A. z siedzibą w Warszawie obowiązany jest uiścić **kwotę 294,00 zł (słownie: dwieście dziewięćdziesiąt cztery złote 00/100)** za badania laboratoryjne zabawki Gumowe zwierzęta 12 DSP zabawka plastikowa 6751688, EAN: 5903272731397, 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 2022 r. poz. 2000) 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 2022 r. poz. 2000) dalej: „Kpa”, w związku z art. 63 ust. 2 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku (Dz. U. z 2022 r. poz. 1854) 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 rozstrzygnięcia 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 2022 r. poz. 329) 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), 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 § 2 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 sądowo-administracyjnego 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/