



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW
TOMASZ CHRÓSTNY**

Warszawa 06 sierpnia 2021 r.

DNR-2.730.33.2021.MRA

DECYZJA DNR-2/158/2021

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”, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów po przeprowadzeniu postępowania administracyjnego wszczętego z urzędu wobec „PRO-EXIMP” B. K. Piwko spółki jawnej z siedzibą w Warszawie w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki: Slime „Glow in the dark” Nickelodeon, 80 g, Item No: SLM-3277, kod EAN 5055114396643, niezgodnej 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 pkt 3.1.1 i pkt 3.11 załącznika nr 1 „WYMAGANIA DLA ZABAWEK 3. Wymagania w zakresie właściwości chemicznych” do rozporządzenia, umarza postępowanie administracyjne, w związku z tym, że powiadomiono użytkowników o stwierdzonych niezgodnościach.

UZASADNIENIE

W toku kontroli (nr akt kontroli: BP.8361.202.2020, BP.8361.5.2021) przeprowadzonej przez inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Warszawie



stwierdzono w ofercie handlowej kontrolowanego przedsiębiorcy zabawkę: Slime „Glow in the dark” Nickelodeon, 80 g, Item No: SLM-3277, kod EAN 5055114396643, dalej: „wyrób”.

Podczas kontroli inspektorzy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Warszawie uzyskali fakturę VAT 852/18/PRO z dnia 30 sierpnia 2018 r. świadcząca o zakupie przez przedsiębiorcę 16 szt. wyrobu (na dokumencie wyrób widniał pod nazwą 2 „Slime Nickelodeon 80 g świecąca w ciemności /24 ASST SLM-3277”) od „PRO-EXIMP” B. K. Piwko spółki jawnej z siedzibą w Warszawie.

W toku kontroli przedsiębiorcy „PRO-EXIMP” B. K. Piwko spółki jawnej z siedzibą w Warszawie, inspektorzy reprezentujący Mazowieckiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej uzyskali fakturę nr PSI-162875 z dnia 29 czerwca 2018 r. świadcząca o zakupie przez „PRO-EXIMP” B. K. Piwko spółkę jawną z siedzibą w Warszawie 960 szt. zabawki „Nickelodeon Slime Pots Assorted, SLM3277-8-9-ASS” w tym 321 szt. wyrobu Slime „Glow in the dark” Nickelodeon, 80 g, Item No: SLM-3277, kod EAN 5055114396643 od Sambro International Limited, Dumers Lane, Bury, Lancashire BL9 9UE, Wielka Brytania.

Podczas kontroli inspektorzy odebrali ustne oświadczenie od pracownika uprawnionego do reprezentacji spółki, że zabawki „Slime” w asortymencie 3 rodzajów były dostarczane w równych ilościach 320 szt., a ilość 321 szt. wynika z omyłkowego wydania towaru.

W toku kontroli ustalono, że wyrób został sprzedany 15 polskim kontrahentom w łącznej ilości 311 sztuk; 5 sztuk wyrobu sprzedano na paragony. Uzyskano również oświadczenia kontrahentów o nieposiadaniu wyrobu na stanie magazynowym.

Ponadto w trakcie kontroli uzyskano oświadczenie pracownika upoważnionego do reprezentowania „PRO-EXIMP” B. K. Piwko spółki jawnej z siedzibą w Warszawie, zgodnie z którym na stanie magazynowym spółki znajdowało się 5 szt. wyrobu, które z dniem złożenia oświadczenia zostały wstrzymane od sprzedaży. Dnia 3 lutego 2021 r. pracownik ustnie poinformował inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Warszawie, że po przeprowadzeniu rocznego remanentu stwierdzono, iż na magazynie nie znajduje się żadna sztuka wyrobu.

Slime „Glow in the dark” Nickelodeon, 80 g, Item No: SLM-3277, kod EAN 5055114396643, to świecąca w ciemności masa do zabawy o konsystencji żelu umieszczona w plastikowym pojemniku z pokrywką

Na opakowaniu wyrobu (pojemniku) znajdowały się m.in. następujące informacje: oznakowanie CE, kategoria wiekowa zabawki – nieodpowiednie dla dzieci poniżej 3. roku życia, znak graficzny ostrzegawczy dotyczący wieku, ostrzeżenia: „niebezpieczeństwo uduszenia ze względu na małe części – nieodpowiednie dla dzieci poniżej 3. roku życia. Nie

spożywać”, produkcja i dystrybucja: Sambro International Ltd., Dumers Lane, Bury, BL9 9UE, UK, Dystrybutor: PRO-eximp Sp. J., ul. Krótka 1, 05-462 Góraszka.

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 Mazowieckiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej w Laboratorium w Lublinie Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (sprawozdanie z badań nr 251/2020) wykazały, że wyrób nie spełnia wymagań pkt 4.2 normy PN-EN 71-3+A1:2014-12 „Bezpieczeństwo zabawek – Część 3: Migracja określonych pierwiastków” z uwagi na przekroczony dopuszczalny poziom migracji strontu. W wyniku badań stwierdzono migrację strontu o wartości 2445,21 mg/kg – wg normy maksymalna dopuszczalna wartość migracji strontu z materiału zabawki kategorii II to 1125 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 powyższe Prezes UOKiK uznał za zasadne wszczęcie z urzędu postępowania administracyjnego wobec „PRO-EXIMP” B. K. Piwko spółki jawnej z siedzibą w Warszawie, dalej: „strona postępowania”, w sprawie wprowadzenia do obrotu wyrobu niezgodnego 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 strontu z wyrobu – stwierdzono migrację o wartości 2445,21 mg/kg, podczas gdy limit migracji strontu z zabawek, 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.), wynosi 1125 mg/kg, co stwarza ryzyko niekorzystnego wpływu na zdrowie ludzkie związanego z narażeniem na działanie ww. substancji i stanowi zagrożenie dla bezpieczeństwa i zdrowia użytkowników.

W piśmie zawiadamiającym o wszczęciu postępowania Prezes UOKiK przedstawił stronie postępowania stan faktyczny oraz zwrócił się do niej 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 15 kwietnia 2021 r.

W dniu 28 kwietnia 2021 r. wpłynęło do UOKiK pismo strony postępowania z dnia 22 kwietnia 2021 r., w którym oświadczyła, że przedstawiona w toku kontroli faktura PSI-162875 z dnia 29 czerwca 2018 r stanowi jedyny dowód zakupu wyrobu, całkowita liczba zakupionego wyrobu wynosiła 320 szt., przedsiębiorca nie posiada wyrobu na stanie, odbiorcom indywidualnym na podstawie paragonów zostało sprzedanych 5 szt. wyrobu, średnia cena sprzedaży netto paragonów wyrobu wynosiła 10,90 zł, a całkowita ilość towaru dostarczonego do kontrahentów wynosiła 316 szt. W przedmiotowym piśmie strona postępowania oświadczyła także, że przedstawiona w toku kontroli lista kontrahentów, tj. lista 15 odbiorców ze wskazaniem daty sprzedaży, ceny i ilości wyrobu dostarczonemu każdemu z nich, jest listą pełną.

Na podstawie przesłanych przez stronę oświadczeń Prezes UOKiK nie rozliczył 4 szt. wyrobu, które nie zostały dostarczone odbiorcom.

Postanowieniem z dnia 12 maja 2021 r. Prezes UOKiK wezwał stronę postępowania do 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.proeximp.com.pl>”, wyznaczając termin 30 dni na przedstawienie dowodów potwierdzających wykonanie tego postanowienia. Strona postępowania została poinformowana jakie należy przedstawić dowody na okoliczność podjęcia ww. działań.

Ponadto w ww. piśmie Prezes UOKiK zwrócił się z prośbą o jednoczesne przesłanie stanowiska strony postępowania w sprawie nierozliczonych 4 szt. wyrobu.

Postanowienie zostało stronie postępowania skutecznie doręczone w dniu 10 czerwca 2021 r.

W dniu 1 lipca 2021 r. wpłynęło do UOKiK pismo strony postępowania z dnia 28 czerwca 2021 r. (data nadania: 29 czerwca 2021 r.) wraz z którym przekazano wydruk ze strony internetowej „<http://www.proeximp.com.pl>”, oraz wydruki z dwóch dzienników o zasięgu ogólnopolskim z zamieszczonymi komunikatami.

Dnia 8 lipca 2021 r. do UOKiK wpłynęło pismo z dnia 2 lipca 2021 r. (nadane dnia 5 lipca 2021 r.), w którym strona postępowania oświadczyła, że nie posiada na stanie zabawki: Slime „Glow in the dark” Nickelodeon, 80 g, Item No: SLM-3277, kod EAN 5055114396643, oraz że nierozliczone 4 szt. wyrobu były wynikiem błędu ludzkiego przy wydawaniu towaru.

Pismem z dnia 12 lipca 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. Powyższe pismo zostało

stronie postępowania skutecznie doręczone dnia 26 lipca 2021 r. Strona nie skorzystała z ww. uprawnień.

Prezes UOKiK ustalił i stwierdził:

Przepis art. 4 pkt 8 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku stanowi, iż przez dystrybutora należy rozumieć osobę fizyczną lub prawną albo jednostkę organizacyjną nieposiadającą osobowości prawnej, inną niż producent lub importer, która udostępnia wyrób na rynku w ramach działalności handlowej. Zgodnie z art. 4 pkt 23 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku przez udostępnienie wyrobu na rynku należy rozumieć każde dostarczenie wyrobu w celu jego dystrybucji, konsumpcji lub używania na rynku państwa członkowskiego Unii Europejskiej lub państwa członkowskiego Europejskiego Porozumienia o Wolnym Handlu (EFTA) - strony umowy o Europejskim Obszarze Gospodarczym, w ramach działalności gospodarczej, odpłatnie lub nieodpłatnie.

„PRO-EXIMP” B. K. Piwko spółka jawna z siedzibą w Warszawie w rozumieniu powyższych przepisów ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku jest dystrybutorem zabawki: Slime „Glow in the dark” Nickelodeon, 80 g, Item No: SLM-3277, kod EAN 5055114396643, co potwierdza zebrany materiał dowodowy, z którego wynika, że ww. przedsiębiorca dokonał zakupu wyrobu od podmiotu mającego siedzibę na terytorium państwa członkowskiego Unii Europejskiej, a następnie udostępnił wyrób na rynku w ramach działalności handlowej.

Badania laboratoryjne przeprowadzone na zlecenie Mazowieckiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej w Laboratorium w Lublinie Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (sprawozdanie z badań nr 251/2020) wykazały, że wyrób nie spełnia wymagań pkt 4.2 normy PN-EN 71-3+A1:2014-12 12 „Bezpieczeństwo zabawek – Część 3: Migracja określonych pierwiastków”.

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.

Slime „Glow in the dark” Nickelodeon, 80 g, Item No: SLM-3277, kod EAN 5055114396643, 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 wobec strony postępowania w sprawie wprowadzonego do obrotu wyrobu: Slime „Glow in the dark” Nickelodeon, 80 g, Item No: SLM-3277, kod EAN 5055114396643, niezgodnego 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.

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 dystrybutor 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 pkt 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 zaś z pkt 3.11 załącznika nr 1 pkt 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.

Mając na uwadze, że strona postępowania w toku kontroli przeprowadzonej przez inspektorów reprezentujących Mazowieckiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej przedstawiła oświadczenia kontrahentów o nieposiadaniu wyrobu, a w piśmie z dnia 22 kwietnia 2021 r. oświadczyła, że sama również nie posiada wyrobu na stanie magazynowym, Prezes UOKiK w postanowieniu z dnia 12 maja 2021 r. wezwał stronę postępowania do powiadomienia konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach poprzez zamieszczenie ogłoszenia we wskazany sposób w dwóch dziennikach (gazetach) o zasięgu ogólnopolskim oraz na stronie głównej „<http://www.proeximp.com.pl>”, wyznaczając termin 30 dni na przedstawienie dowodów potwierdzających wykonanie postanowienia. Poinformowano stronę postępowania, jakie należy przedstawić dowody na okoliczność podjęcia przez nią działań.

Ponadto w postanowieniu z dnia 12 maja 2021 r. Prezes UOKiK zwrócił się do strony postępowania z prośbą o przedstawienie pisemnego stanowiska w sprawie nierozliczonych 4 szt. wyrobu.

Strona postępowania jako dowody potwierdzające wykonanie postanowienia przedstawiła: wydruki z gazet o zasięgu ogólnopolskim, wydruk ze strony internetowej „<http://www.proeximp.com.pl>” oraz pisemne oświadczenie o nieposiadaniu wyrobu na stanie wraz z informacją, że nierozliczone 4 szt. wyrobu były wynikiem błędu przy wydawaniu towaru.

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 powiadomiono użytkowników o stwierdzonych niezgodnościach z wymaganiami.

Przedstawione przez stronę postępowania dowody są wystarczające do stwierdzenia, że użytkownicy zostali powiadomieni o stwierdzonych niezgodnościach z wymaganiami zabawki: Slime „Glow in the dark” Nickelodeon, 80 g, Item No: SLM-3277, kod EAN 5055114396643.

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 2020 r. poz. 256, z późn. zm.), dalej: „Kpa”, strona postępowania może w terminie 14 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 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 2003 r. poz. 2193, z późn. zm.), strona postępowania zobowiązana jest uiścić wpis stały, który wynosi 200 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 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/