



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR - 70 - 209 (10)11/ 12 / MJ

Warszawa, dn. 14 maja 2012 r.

DECYZJA DNR- 1/59/2012

Na podstawie art. 24 ust. 14 pkt 3 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 oraz z 2011 r. Nr 63, poz. 322 i Nr 102, poz. 586), po przeprowadzeniu postępowania administracyjnego wszczętego z urzędu w sprawie ogólnego bezpieczeństwa świec – warzyw w koszyku (kpl. 3 szt.), Item No.:783, wprowadzonych na rynek polski przez przedsiębiorców Pawła Wojtachę oraz Tomasza Wojtachę, wspólników spółki cywilnej, prowadzących działalność gospodarczą pod nazwą MAX – IMPEX w Koninie, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów umarza postępowanie administracyjne jako bezprzedmiotowe.

Uzasadnienie

Pismem z dnia 16 grudnia 2011 r. Zachodniopomorski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej przekazał Urzędowi Ochrony Konkurencji i Konsumentów (UOKiK) protokół wraz z aktami kontroli dotyczący świec – warzyw w koszyku (kpl. 3 szt.), Item No.:783, zwanych dalej „świecami – warzywami w koszyku”, wprowadzonych na rynek polski przez przedsiębiorców Pawła Wojtachę oraz Tomasza Wojtachę, wspólników spółki cywilnej, prowadzących działalność gospodarczą pod nazwą MAX – IMPEX w Koninie.

W trakcie kontroli przeprowadzonej u przedsiębiorcy Piotra Mejzy, prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą „Galaktyka Upominków” w Szczecinie, inspektorzy reprezentujący Zachodniopomorskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej w oparciu o przepisy 13 ustawy z dnia 12 grudnia 2003 r. o ogólnym bezpieczeństwie produktów (Dz. U. Nr 229, poz. 2275, 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 oraz z 2011 r. Nr 63, poz. 322 i Nr 102, poz. 586), zwanej dalej „ustawą 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), zwanego dalej „rozporządzeniem Rady Ministrów”, poddali świece – warzywa w koszyku ocenie bezpieczeństwa i badaniom organoleptycznym.

Świece – warzywa w koszyku to zestaw składający się z trzech świec przypominających swoimi wymiarami i kolorami prawdziwe warzywa. Komplet składa się ze świec w kształcie: papryki w kolorze czerwonym w górnej części zaopatrzonej w knot o długości ok. 15 mm, dużej główki czosnku w kolorze szarym z ciemnymi odcieniami zaopatrzonej w górnej części w knot o długości ok. 15 mm oraz małej główki kapusty pekińskiej w kolorze jasnozielonym z zamontowanym knotem o wysokości ok. 5 mm. Świece umieszczone są w wiklinowym koszyku o wymiarach ok. 130 mm x 130 mm, wyścielonym zielonymi liśćmi z tworzywa sztucznego. Całość opakowana jest przezroczystą folią, na której jest umieszczona etykieta z następującymi informacjami: „Wyprodukowano w Chinach dla FUBU Szczecin”, „tel: 501123183”, „Świeczka kpl 4szt” oraz „ITEM NO:783”.

Badania organoleptyczne przeprowadzone przez inspektorów Inspekcji Handlowej wykazały, iż świece – warzywa w koszyku stanowią zagrożenie dla konsumentów przez to, iż ich wygląd wskazuje na inne niż rzeczywiste przeznaczenie. Kwestionowane produkty stanowią bowiem imitacje żywności - posiadają cechy i właściwości (tj. kształt, kolor, wygląd, wielkość) mogące wywołać u konsumentów, a zwłaszcza u dzieci przeświadczenie, że są to artykuły spożywcze. W związku z tym, istnieje prawdopodobieństwo, że kwestionowane produkty mogą zostać spożyte, co wiąże się z zagrożeniem skutkującym zadławieniem, uduszeniem lub niedrożnością przewodu pokarmowego.

W związku z powyższym, Prezes UOKiK uznał za zasadne wszczęcie w tej sprawie postępowania administracyjnego. Zgodnie z art. 61 § 4 Kodeksu postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2000 r. Nr 98, poz. 1071 z późn. zm.), pismem z dnia 27 grudnia 2011 r. Prezes UOKiK powiadomił przedsiębiorców Pawła Wojtachę oraz Tomasza Wojtachę, współników spółki cywilnej, prowadzących działalność gospodarczą pod nazwą MAX – IMPEX w Koninie (strony postępowania) o wszczęciu postępowania administracyjnego w sprawie ogólnego bezpieczeństwa świec – warzyw w koszyku. Jednocześnie postanowieniem wydanym w dniu 4 stycznia 2012 r. na podstawie art. 22 ust. 1 ustawy o ogólnym bezpieczeństwie produktów, Prezes UOKiK wyznaczył stronom postępowania termin 21 dni

od dnia otrzymania postanowienia na wyeliminowanie zagrożeń stwarzanych przez te produkty.

Prezes UOKiK poinformował strony postępowania, iż w celu wyeliminowania zagrożeń stwarzanych przez świece – warzywa w koszyku niezbędne jest podjęcie działań zarówno w stosunku do produktów, które nie zostały wprowadzone na rynek, jak i do produktów wprowadzonych na rynek. W stosunku do świec – warzyw w koszyku, które nie zostały wprowadzone na rynek, Prezes UOKiK wskazał stronom postępowania, iż niezbędne jest zaprzestanie ich przekazywania dystrybutorom oraz prezentowania i oferowania konsumentom. W przypadku świec – warzyw w koszyku, które zostały wprowadzone na rynek, celowe jest podjęcie przez strony postępowania działań polegających na natychmiastowym wycofaniu tych produktów z rynku.

W odpowiedzi na powyższe, pismem z dnia 1 lutego 2012 r., przedsiębiorcy Paweł Wojtacha oraz Tomasz Wojtacha, wspólnicy spółki cywilnej, prowadzący działalność gospodarczą pod nazwą MAX – IMPEX w Koninie, oświadczyli, iż są importerami świec – warzyw w koszyku, które zakupili od chińskiego przedsiębiorcy SHENZEN CHANGXINGYUAN INDUSTRIAL DEVELOPMENT CO., LTD. w ilości 256 kompletów na podstawie faktury nr 0810G1234 z dnia 25 października 2008 r. Jednocześnie, strony postępowania przekazały listę kontrahentów, którzy w latach 2009 – 2012 zakupili łącznie 226 opakowań świec – warzyw w koszyku oraz poinformowały, że nie otrzymały żadnych skarg ani reklamacji dotyczących tego produktu. Ponadto, przedsiębiorcy Paweł Wojtacha oraz Tomasz Wojtacha, wspólnicy spółki cywilnej, prowadzący działalność gospodarczą pod nazwą MAX – IMPEX w Koninie, poinformowali, że posiadają na stanie magazynowym 19 kompletów świec – warzyw w koszyku oraz że podjęli czynności zmierzające do wycofania z rynku kwestionowanych produktów polegające na powiadomieniu listem poleconym dystrybutorów o konieczności zwrotu posiadanych kompletów świec – warzyw w koszyku. Na dowód powyższego strony postępowania przekazały wzór pism wraz z potwierdzeniami nadania oraz listę dystrybutorów tego produktu ze wskazaniem liczby świec – warzyw w koszyku, dostarczonych każdemu z nich, numerów i dat faktur na podstawie których doszło do ich sprzedaży.

Pismem z dnia 15 lutego 2012 r. Prezes UOKiK zwrócił się do stron postępowania o przekazanie faktur korygujących potwierdzających odbiór od dystrybutorów wszystkich posiadanych przez nich świec – warzyw w koszyku lub ich oświadczeń o nieposiadaniu tego produktu w ofercie handlowej, dowodów potwierdzających utylizację wszystkich odebranych od kontrahentów świec – warzyw w koszyku oraz faktur sprzedaży kwestionowanego produktu dystrybutorom. Jednocześnie, organ nadzoru poinformował strony postępowania, iż część z

przekazanych przez nich dokumentów nie spełnia wymagań formalnych określonych w art. 22a ustawy o ogólnym bezpieczeństwie produktów i zwrócił się do nich o ponowne przekazanie dowodów nadania pism do dystrybutorów. Ponadto, organ nadzoru zwrócił się do stron postępowania z prośbą o wyjaśnienie, co się stało z pozostałymi 11 egzemplarzami świec – warzyw w koszyku. Z przekazanych w toku postępowania informacji wynikało bowiem, iż strony postępowania zakupiły od chińskiego przedsiębiorcy 256 kompletów przedmiotowych świec, sprzedały 226 kompletów tego produktu, jednocześnie oświadczając, że na stanie magazynowym posiadają 19 kompletów świec – warzyw w koszyku. Jednocześnie, w tym samym piśmie Prezes UOKiK zwrócił się do stron postępowania z prośbą o przedstawienie dowodów potwierdzających przekazanie świec – warzyw w koszyku dystrybutorom wskazanym przy piśmie z dnia 1 lutego 2012 r.

Pismem z dnia 19 marca 2012 r. strony postępowania poinformowały, iż świece – warzywa w koszyku były sprzedawane w dwóch podkategoriach oraz że ilość 19 kompletów dotyczyła świec – warzyw w koszyku w kształcie serca, natomiast przez nieuwagę nie podały liczby 11 kompletów, która dotyczyła świec - warzyw w koszyku w kształcie prostokąta. Jednocześnie, przedsiębiorcy Paweł Wojtacha oraz Tomasz Wojtacha, wspólnicy spółki cywilnej, prowadzący działalność gospodarczą pod nazwą MAX – IMPEX w Koninie przekazali faktury VAT, na podstawie których przekazali świece – warzywa w koszyku dystrybutorom, faktury korygujące VAT potwierdzające zwrot 14 egzemplarzy świec – warzyw w koszyku od kontrahentów, fakturę VAT nr 9/2012 z dnia 16 marca 2012 r., na podstawie której dokonali odkupu od dystrybutora 23 kompletów świec – warzyw w koszyku, oświadczenia 9 dystrybutorów o nieposiadaniu przedmiotowych świec na stanie magazynowym oraz spełniające wymagania formalne dowody nadania pism do dystrybutorów.

Pismem z dnia 27 marca 2012 r. Prezes UOKiK wezwał strony postępowania do przedstawienia protokołu likwidacji potwierdzającego zniszczenie odebranych od dystrybutorów świec – warzyw w koszyku oraz poinformował o przysługującym im prawie do zapoznania się ze zgromadzonymi aktami sprawy oraz prawie wypowiedzenia się co do zebranych dowodów oraz zgłoszonych żądań.

W odpowiedzi, przy piśmie z dnia 2 kwietnia 2012 r. przedsiębiorcy Paweł Wojtacha oraz Tomasz Wojtacha, wspólnicy spółki cywilnej, prowadzący działalność gospodarczą pod nazwą MAX – IMPEX w Koninie przekazali „kartę przekazania odpadu” z dnia 2 kwietnia 2012 r. potwierdzającą zniszczenie 67 egzemplarzy świec – warzyw w koszyku, będących przedmiotem niniejszego postępowania.

Prezes UOKiK ustalił i stwierdził:

Przedsiębiorcy Paweł Wojtacha oraz Tomasz Wojtacha, wspólnicy spółki cywilnej, prowadzący działalność gospodarczą pod nazwą MAX – IMPEX w Koninie wprowadzili świece – warzywa w koszyku będące przedmiotem niniejszego postępowania na polski rynek i są ich producentami w rozumieniu art. 3 pkt 2 lit b ustawy o ogólnym bezpieczeństwie produktów, zgodnie z którym za producenta uznaje się przedstawiciela wytwórcy, a jeżeli wytwórca nie wyznaczył przedstawiciela – importera produktu, w przypadkach gdy wytwórca nie prowadzi działalności w Unii Europejskiej lub na terytorium państw członkowskich Europejskiego Porozumienia o Wolnym Handlu (EFTA) – stron umowy o Europejskim Obszarze Gospodarczym. W toku kontroli Inspekcji Handlowej przedsiębiorcy Paweł Wojtacha oraz Tomasz Wojtacha, wspólnicy spółki cywilnej, prowadzący działalność gospodarczą pod nazwą MAX – IMPEX w Koninie przekazali fakturę VAT nr 0810G1234 z dnia 25 października 2008 r., potwierdzającą zakup 256 kompletów świec – warzyw w koszyku od przedsiębiorcy z Chin, co następnie zostało potwierdzone przez nich pismem z dnia 1 lutego 2012 r.

Zgodnie z art. 10 ustawy o ogólnym bezpieczeństwie produktów, producent jest zobowiązany wprowadzać na rynek wyłącznie produkty bezpieczne.

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 użytkowaniem i uwzględniające wysoki poziom wymagań dotyczących ochrony zdrowia i życia ludzkiego. Oceniając bezpieczeństwo produktu, zgodnie z art. 4 ust. 2 pkt 3 ustawy o ogólnym bezpieczeństwie produktów, uwzględnia się również wygląd produktu, jego oznakowanie, ostrzeżenia i instrukcje dotyczące jego użytkowania oraz wszelkie inne udostępniane konsumentowi wskazówki lub informacje dotyczące produktu. Zgodnie z art. 5 ust. 1 ustawy o ogólnym bezpieczeństwie produktów, produkt, który nie spełnia wymagań określonych w art. 4, nie jest produktem bezpiecznym.

W wyniku przeprowadzonych badań organoleptycznych inspektorzy Inspekcji Handlowej stwierdzili, iż świece – warzywa w koszyku stanowią zagrożenie dla konsumentów przez to, że ich wygląd wskazuje na inne niż rzeczywiste przeznaczenie. Próba konsumpcji świec – warzyw w koszyku może spowodować zagrożenie dla życia i zdrowia konsumenta. Zgodnie z § 1 ust. 1 rozporządzenia Rady Ministrów 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, przeświadczenie, że są to środki spożywcze, jeżeli próba konsumpcji imitacji może powodować zagrożenie dla zdrowia lub życia ludzi.

Mając na uwadze powyższe, Prezes UOKiK stwierdził, iż świece – warzywa w koszyku nie spełniają wymagań określonych w art. 4 ust. 1 ustawy o ogólnym bezpieczeństwie produktów, a stwierdzone nieprawidłowości stwarzają zagrożenie dla zdrowia, a nawet życia konsumentów, w szczególności dzieci. Strony postępowania nie zakwestionowały powyższego ustalenia.

Zgodnie z art. 24 ust. 14 pkt 3 ustawy o ogólnym bezpieczeństwie produktów organ nadzoru wydaje decyzję o umorzeniu postępowania, jeżeli postępowanie stało się bezprzedmiotowe z innych przyczyn niż stwierdzenie, że produkt jest bezpieczny albo przedsiębiorca usunął przyczyny zagrożeń.

W toku prowadzonego postępowania administracyjnego ustalono, iż przedsiębiorcy Paweł Wojtacha oraz Tomasz Wojtacha, wspólnicy spółki cywilnej, prowadzący działalność gospodarczą pod nazwą MAX – IMPEX w Koninie w 2008 r. zakupili jednorazowo 256 kompletów świec – warzyw w koszyku od chińskiego przedsiębiorcy.

Strony postępowania podjęły współpracę z Prezesem UOKiK w celu wyeliminowania zagrożeń stwarzanych przez świece – warzywa w koszyku. W toku postępowania w sprawie ogólnego bezpieczeństwa świec – warzyw w koszyku strony postępowania przekazały organowi nadzoru listę dystrybutorów, którzy zakupili świece – warzywa w koszyku oraz przedstawiły potwierdzające to faktury VAT. Strona postępowania odebrały od trzech dystrybutorów 37 kompletów przedmiotowych świec, które następnie – wraz z posiadanymi na stanie magazynowym 30 kompletami świec – zutylizowała. Powyższe potwierdzają faktury korygujące świadcząc o wycofaniu od dystrybutorów 14 kompletów świec – warzyw w koszyku, faktura nr 9/2012 z dnia 16 marca 2012 r. potwierdzającą odkup od dystrybutora 23 kompletów świec – warzyw w koszyku oraz „karta przekazania odpadu” z dnia 2 kwietnia 2012 r. Przedsiębiorcy Paweł Wojtacha oraz Tomasz Wojtacha, wspólnicy spółki cywilnej, prowadzący działalność gospodarczą pod nazwą MAX – IMPEX w Koninie przedstawili oświadczenia 9 dystrybutorów świec – warzyw w koszyku o nieposiadaniu tych produktów na stanie magazynowym oraz przekazali dowody nadania pism do 37 dystrybutorów, w których poinformowali ich o konieczności wycofania kwestionowanych produktów z obrotu.

Mając na uwadze, iż 37 dystrybutorów, od których strony postępowania nie uzyskały informacji o stanie posiadania świec – warzyw w koszyku, zakupiło te produkty w niewielkiej ilości, jak również fakt, iż transakcje te miały miejsce w latach 2009 – 2010 oraz informacje z Centralnej Ewidencji i Informacji o Działalności Gospodarczej („CEIDG”) z których wynika,

że 20 z nich zaprzestało prowadzenia działalności gospodarczej (co potwierdzają znajdujące się w aktach sprawy wygenerowane elektronicznie wypisy CEIDG dotyczące tych podmiotów) Prezes UOKiK uznał, iż istnieje znaczne prawdopodobieństwo, że produktów tych nie ma już na rynku, w związku z tym dalsze prowadzenie postępowania w tej sprawie jest bezprzedmiotowe.

W związku z powyższym, Prezes UOKiK orzekł, jak w sentencji.

Pouczenie:

Na podstawie art. 127 § 3 w związku z art. 5 § 2 pkt 4 Kodeksu postępowania administracyjnego oraz w związku z art. 29 ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (Dz. U. Nr 50, poz. 331, Nr 99, poz. 660, Nr 171, poz. 1206, z 2008 r. Nr 157, poz. 976, Nr 223, poz. 1505, z 2009 r. Nr 18, poz. 97, Nr 157, poz. 1241, z 2011 r. Nr 34, poz. 173) oraz na podstawie art. 129 § 2 Kodeksu postępowania administracyjnego, w związku z art. 26 ustawy o ogólnym bezpieczeństwie produktów, od niniejszej decyzji stronie nie służy odwołanie, jednakże strona niezadowolona z niniejszej decyzji może, w terminie 14 dni od dnia jej doręczenia, zwrócić się do Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów z wnioskiem o ponowne rozpatrzenie sprawy.

Z up. Prezesa Urzędu
Ochrony Konkurencji i Konsumentów

Małgorzata Kozak
Wiceprezes

Otrzymują:

1. Paweł Wojtacha
MAX - IMPEX s. c.
P. Wojtacha, T. Wojtacha
Ul. Ametystowa 16
62-500 Konin
2. Tomasz Wojtacha
MAX - IMPEX s. c.
P. Wojtacha, T. Wojtacha
Ul. Ametystowa 16
62-500 Konin
3. a/a