



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR-70-55(20) /12/MJ

Warszawa, dn. 24 lipca 2012 r.

DECYZJA DNR-1/82/2012

Na podstawie:

1) art. 24 ust. 4 pkt 2 lit. c w związku z art. 11 ust. 1, art. 4 ust. 1 i 2, art. 5 ust. 1 oraz 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, Nr 20, poz. 106 oraz z 2011 r. Nr 63, poz. 322 i Nr 102, poz. 586) oraz § 1 ust. 1 rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 6 kwietnia 2004 r. w sprawie dodatkowych wymagań dotyczących bezpieczeństwa i znakowania produktów, które stwarzają zagrożenia dla konsumentów przez to, że ich wygląd wskazuje na inne niż rzeczywiste przeznaczenie (Dz. U. Nr 71, poz. 644), po przeprowadzeniu postępowania administracyjnego wszczętego z urzędu w sprawie ogólnego bezpieczeństwa ściereczek z elementem dekoracyjnym truskawki i ściereczek z elementem dekoracyjnym dwóch wisienek, wprowadzonych na rynek przez przedsiębiorcę HUALI spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Wólce Kosowskiej, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów stwierdza, że produkty te z uwagi na to, iż swoim wyglądem tj. kształtem, kolorem oraz wielkością i posiadany elementem dekoracyjnym – odpowiednio: przypominającym owoc truskawki lub dwa owoce wiśni z ogonkami, przypominają środki spożywcze (ciastka tortowe) i przez to wskazują na inne niż rzeczywiste przeznaczenie, nie są bezpieczne i przedsiębiorcy temu w przypadku ściereczek z elementem dekoracyjnym truskawki i ściereczek z elementem dekoracyjnym dwóch wisienek wprowadzonych na rynek – nakazuje ostrzeżenie konsumentów o zagrożeniu stwarzanym przez ten produkty, w formie ogłoszenia o wielkości min. 7 cm x 7 cm o treści: „HUALI spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Wólce Kosowskiej, przy Al. Krakowskiej 129/1, 05-552 Wólka Kosowska informuje, iż ściereczki z elementem dekoracyjnym truskawki i ściereczki z elementem dekoracyjnym dwóch wisienek nie spełniają ogólnych wymagań bezpieczeństwa ze względu na to, iż stwarzają zagrożenie dla konsumentów przez to, że ich wygląd wskazuje na inne niż rzeczywiste

przeznaczenie”. Powyższe ogłoszenie powinno zostać zamieszczone w trzech dziennikach (gazetach) o zasięgu ogólnopolskim w terminie 14 dni od dnia, w którym decyzja stanie się ostateczna.

2) art. 24 ust. 12 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) Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów zobowiązuje przedsiębiorcę HUALI spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Wólce Kosowskiej do przekazania Prezesowi Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów dowodów wykonania decyzji w zakresie pkt I w terminie 7 dni od dnia ostatniej publikacji.

Uzasadnienie

Pismem z dnia 8 marca 2012 r. Śląski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej przekazał Prezesowi Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (zwanemu dalej „Prezesem UOKiK” bądź „organem nadzoru”) protokół wraz z aktami kontroli dotyczący ściereczek z elementem dekoracyjnym truskawki i ściereczek z elementem dekoracyjnym dwóch wisienek, zwanych dalej „ściereczkami”, wprowadzonych na rynek przez przedsiębiorcę HUALI spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Wólce Kosowskiej.

dowód: protokół kontroli nr: KJ.8361.5.2012 - k. 15-24 akt kontroli Śląskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej.

Ściereczka z elementem dekoracyjnym truskawki to produkt składający się z dwóch ściereczek w różnych kolorach i elementu dekoracyjnego przypominającego owoc truskawki, umieszczonych w pudełku w kształcie serca, wykonanym z tworzywa sztucznego, który kształtem i wyglądem (tj. wielkością i kolorem) przypomina ciastko tortowe. Znajdujący się wewnątrz opakowania produktu element dekoracyjny przypominający owoc truskawki nie jest przymocowany do pozostałych elementów produktu, lecz znajduje się luzem w jego opakowaniu.

Ściereczka z elementem dekoracyjnym dwóch wisienek to produkt składający się ze ściereczki (występującej w różnych kolorach) i elementu dekoracyjnego przypominającego dwa owoce wiśni wraz z ogonkami, umieszczonych w prostokątnym pudełku, wykonanym z tworzywa sztucznego, który kształtem i wyglądem (tj. wielkością i kolorem) przypomina ciastko tortowe lub kawałek tortu. Znajdujący się wewnątrz opakowania produktu element dekoracyjny

przypominający dwa owoce wiśni nie jest przymocowany do produktu, lecz znajduje się luzem w jego opakowaniu. Ponadto ogonki wiśni można łatwo odłączyć od owoców. Produkt posiada wszytą metkę wykonaną z tkaniny, na której umieszczono anglojęzyczną informację o kraju jego pochodzenia (*Made in China*), składzie surowcowym produktu (*100% Otton*) i sposobie konserwacji produktu w postaci trzech symboli graficznych (prać w temperaturze 65°C, nie chlorować, prasować w temperaturze do 110°C).

W toku kontroli przeprowadzonej u Przedsiębiorcy, inspektorzy reprezentujący Śląskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej, w oparciu o przepisy ustawy z dnia 12 grudnia 2003 r. o ogólnym bezpieczeństwie produktów (Dz. U. Nr 229, poz. 2275 z późn. zm.), 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) (dalej jako: „rozporządzenie Rady Ministrów z dnia 6 kwietnia 2004 r.”) poddali ściereczki ocenie bezpieczeństwa i badaniom organoleptycznym.

W wyniku przeprowadzonych badań organoleptycznych inspektorzy Inspekcji Handlowej stwierdzili, iż ww. produkty umieszczone w opakowaniu swoim wyglądem tj. kształtem, kolorem oraz wielkością i posiadany elementem dekoracyjnym – odpowiednio: przypominającym owoc truskawki lub dwa owoce wiśni z ogonkami, przypominają środki spożywcze (ciastka tortowe) i przez to wskazują na inne niż rzeczywiste przeznaczenie, tzn. są „imitacjami”, które mogą być, szczególnie przez dzieci, uznane za środki spożywcze. Dodatkowo ustalono, iż dołączone do produktów i umieszczone luzem w ich opakowaniach elementy dekoracyjne w kształcie owoców truskawki lub wiśni po odłączeniu ogonka mieszczą się całkowicie w cylindrze do badania małych elementów, w związku z czym mogą zostać włożone do ust i spożyte skutkując zadławieniem się, uduszeniem lub niedrożnością przewodu pokarmowego.

dowód: sprawozdanie z badań organoleptycznych nr 9/KJ.8361.5.2012 oraz sprawozdanie z badań organoleptycznych nr 10/KJ.8361.5.2012 - k. 33 - 38 akt kontroli Śląskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej.

Mając na uwadze wyniki badań organoleptycznych przedmiotowych ściereczek Prezes UOKiK uznał, iż istnieje znaczne prawdopodobieństwo, iż ww. produkty nie spełniają wymagań bezpieczeństwa, przez co stwarzają zagrożenie dla zdrowia i bezpieczeństwa konsumentów, w szczególności dzieci, i uznał za zasadne wszczęcie w tej sprawie 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 2012 r., Prezes UOKiK powiadomił przedsiębiorcę HUALI spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Wólce Kosowskiej (stronę postępowania) o wszczęciu postępowania administracyjnego w sprawie ogólnego bezpieczeństwa ściereczek. Jednocześnie, organ nadzoru zwrócił się do strony postępowania z prośbą o wskazanie kierunków rozchodu kwestionowanych ściereczek - przedstawienie listy dystrybutorów wraz z zestawieniem na temat ilości - daty ich sprzedaży oraz danymi faktur na podstawie których doszło do ich przekazania.

dowód: pismo Prezesa UOKiK z dnia 15 marca 2012 r. – k. 30 – 34 akt postępowania.

W odpowiedzi, pismem z dnia 5 kwietnia 2012 r. strona postępowania oświadczyła, iż zakupiła przedmiotowe ściereczki od przedsiębiorcy „LOLOTICA” sp. z o.o. z siedzibą w Wólce Kosowskiej w ilości 20 sztuk. Przedsiębiorca wskazał, iż ze znajdującej się na fakturze zakupu tych produktów liczby 200 sztuk, tylko 20 sztuk stanowiło ściereczki będące przedmiotem niniejszego postępowania, natomiast pozostałe 180 sztuk stanowiło inny produkt. Strona postępowania oświadczyła również, że ściereczki sprzedawane były detalicznie na podstawie paragonów fiskalnych od dnia 9 listopada 2011 r., sprzedała tylko 3 sztuki tych produktów oraz że pozostałe 17 sztuk zostało zabezpieczonych w magazynie, celem przekazania ich do utylizacji.

dowód: pismo strony postępowania z dnia 5 kwietnia 2012 r. – k. 41 akt postępowania.

Pismem z dnia 13 kwietnia 2012 r. Prezes UOKiK zwrócił się do strony postępowania z zapytaniem na jakiej podstawie stwierdziła, iż na fakturze VAT nr 29/11/2011 z dnia 9 listopada 2011 r. dotyczącej zakupu kwestionowanych ściereczek, pod pozycją nr 6 „RĘCZNIKI” dokumentującej zakup 200 sztuk produktów zostało zakupionych jedynie 20 sztuk ściereczek będących przedmiotem niniejszego postępowania. Ponadto, mając na uwadze, iż w toku kontroli inspektorzy Inspekcji Handlowej ustalili, że w sklepie należącym do strony postępowania znajdowały się 34 ściereczki z elementem dekoracyjnym, zaś strona postępowania oświadczyła, iż posiadała w ofercie handlowej 17 sztuk tych produktów, organ nadzoru zwrócił się do strony postępowania z prośbą o ustosunkowanie się do zaistniałych nieścisłości dotyczących ilości posiadanych na stanie magazynowym produktów.

dowód: pismo Prezesa UOKiK z dnia 13 kwietnia 2012 r. – k. 42 akt postępowania.

Pismem z dnia 27 kwietnia 2012 r. strona postępowania przekazała kartę przekazania odpadu, potwierdzającą przekazanie do utylizacji 17 sztuk ściereczek z elementem dekoracyjnym.

dowód: pismo strony postępowania z dnia 23 kwietnia 2012 r. – k. 46 akt postępowania oraz karta przekazania odpadu – k. 45 akt postępowania.

Pismem z dnia 10 maja 2012 r. Prezes UOKiK zwrócił się do strony postępowania z prośbą o wyjaśnienie rozbieżności dotyczących ilości ściereczek z elementem dekoracyjnym znajdującym się u niej na stanie magazynowym oraz wskazanie na jakiej podstawie stwierdziła, iż pod pozycją nr 6 „REŹCZNIKI” na fakturze zakupu nr 29/11/2011 z dnia 9 listopada 2012 r. dokumentującej zakup 200 sztuk produktów nabytych za taką samą cenę zostało zakupionych jedynie 20 sztuk ściereczek z elementem dekoracyjnym truskawki i ściereczek z elementem dekoracyjnym dwóch wisienek

dowód: pismo Prezesa UOKiK z dnia 10 maja 2012 r. – k. 47 akt postępowania.

W odpowiedzi, pismem z dnia 9 maja 2012 r. strona postępowania oświadczyła, iż na stanie magazynowym posiadała łącznie 40 sztuk ściereczek z elementem dekoracyjnym, z czego 6 sztuk zostało wprowadzonych do obrotu oraz że 17 sztuk tych produktów zostało przekazanych do utylizacji. Strona poinformowała, iż nie posiada na stanie magazynowym pozostałych 17 ściereczek z elementem dekoracyjnym i nie wie co się z nimi stało.

dowód: pismo strony postępowania z dnia 9 maja 2012 r. – k. 49 akt postępowania.

Pismem z dnia 23 maja 2012 r. Prezes UOKiK zwrócił się do Śląskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej z prośbą o przeprowadzenie kontroli w Markecie Chińskim w Sosnowcu, należącym do przedsiębiorcy HUALI sp. z o.o. z siedzibą w Wólce Kosowskiej, mającej na celu weryfikację oświadczeń strony postępowania dotyczących liczby ściereczek z elementem dekoracyjnym posiadanych na stanie magazynowym oraz określenie dokładnej liczby ściereczek zakupionych przez stronę postępowania.

dowód: pismo Prezesa UOKiK z dnia 23 maja 2012 r. – k. 50 akt postępowania.

Pismem z dnia 22 czerwca 2012 r. Śląski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej przekazał Prezesowi UOKiK protokół i akta kontroli przeprowadzonej w Markecie Chińskim w Sosnowcu, należącym do przedsiębiorcy HUALI sp. z o.o. z siedzibą w Wólce Kosowskiej.

W toku kontroli nie stwierdzono u kontrolowanego ściereczek z elementem dekoracyjnym. Inspektorzy Inspekcji Handlowej ustalili, iż z 34 sztuk ściereczek znajdujących się uprzednio u kontrolowanego, 17 sztuk ściereczek z elementem dekoracyjnym zostało zniszczonych, zaś na stanie magazynowym znajdowało się 8 sztuk tych produktów stanowiących próbki rozjemcze i kontrolne. Kontrolowany nie potrafił wyjaśnić, co się stało z pozostałymi 9 egzemplarzami ściereczek.

dowód: protokół kontroli KJ.8361.154.2012 – k. 4 - 11 akt kontroli Śląskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji handlowej.

Pismem z dnia 4 lipca 2012 r. organ nadzoru poinformował Przedsiębiorcę o przysługującym mu prawie do zapoznania się ze zgromadzonymi aktami sprawy oraz prawie wypowiedzenia się co do zebranych dowodów oraz zgłoszonych żądań.

dowód: pismo Prezesa UOKiK z dnia 5 lipca 2012 r. k. 51 akt postępowania.

Przedsiębiorca nie skorzystał z przysługujących mu praw.

Prezes UOKiK ustalił i stwierdził:

Przedsiębiorca HUALI spółka z o.o. z siedzibą w Wólce Kosowskiej wprowadził ściereczki z elementem dekoracyjnym na rynek i jest dystrybutorem w rozumieniu art. 3 pkt 3 ustawy o ogólnym bezpieczeństwie produktów, zgodnie z którym dystrybutorem jest przedsiębiorca uczestniczący w dowolnym etapie procesu dostarczania lub udostępniania produktu, którego działalność nie wpływa na właściwości produktu związane z jego bezpieczeństwem. W toku kontroli Inspekcji Handlowej ustalono, iż strona postępowania nabyła kwestionowane ściereczki dekoracyjne na polskim rynku od przedsiębiorcy „LOLOTICA” sp. z o.o. z siedzibą w Wólce Kosowskiej, co potwierdza znajdująca się w aktach sprawy faktura VAT nr 29/11/2011 z dnia 9 listopada 2011 r.

Zgodnie z art. 11 ustawy o ogólnym bezpieczeństwie produktów, dystrybutor jest zobowiązany działać z należytą starannością w celu zapewnienia bezpieczeństwa produktów, w szczególności przez niedostarczanie produktów, o których wie lub o których, zgodnie z posiadanymi informacjami i doświadczeniem zawodowym, powinien wiedzieć, że nie spełniają one wymagań bezpieczeństwa.

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. Zgodnie z art. 5 ust. 1 ustawy o ogólnym bezpieczeństwie produktów, produkt, który nie spełnia wymagań określonych w art. 4, nie jest produktem bezpiecznym.

Badania organoleptyczne kwestionowanych ściereczek z elementem dekoracyjnym wykazały, iż mogą one stwarzać zagrożenie dla użytkowników z uwagi, iż swoim wyglądem tj. kształtem, kolorem oraz wielkością i posiadany elementem dekoracyjnym – odpowiednio: przypominającym owoc truskawki lub dwa owoce wiśni z ogonkami, przypominają środki spożywcze (ciastka tortowe) i przez to wskazują na inne niż rzeczywiste przeznaczenie. Powyższe narusza wymagania określone w § 1 ust. 1 rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 6 kwietnia 2004 r., zgodnie z którym 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 uznał, iż ściereczki z elementem dekoracyjnym nie spełniają wymagań określonych w art. 4 ust. 1 ustawy o ogólnym bezpieczeństwie produktów i stanowią zagrożenie dla dzieci, które zgodnie z art. 4 ust. 2 pkt 4 ustawy o ogólnym bezpieczeństwie produktów stanowią kategorię konsumentów podlegającą szczególnej ochronie.

W toku niniejszego postępowania Przedsiębiorca przekazał kartę przekazania odpadu potwierdzającą zniszczenie 17 sztuk ściereczek dekoracyjnych.

W toku niniejszego postępowania strona pismem z dnia 5 kwietnia 2012 r. oświadczyła, iż wprowadziła na rynek 20 egzemplarzy kwestionowanych ściereczek z elementem dekoracyjnym, oraz że 200 sztuk produktów nabytych na podstawie faktury nr VAT nr 29/11/2011 z dnia 9 listopada 2011 r. zostało zakupionych jedynie 20 sztuk ściereczek z elementem dekoracyjnym, zaś pismem z dnia 9 maja 2012 r. wskazała, iż nabyła łącznie 40 sztuk tego produktu. Strona postępowania nie ustosunkowała się do prośby Prezesa UOKiK dotyczącej wskazania na jakiej postawie określiła, iż z 200 sztuk produktów nabytych na podstawie ww. faktury zakupiła 20 sztuk produktów będących przedmiotem niniejszego postępowania. W związku z powyższym, organ nadzoru nie dał wiary wyjaśnieniom strony postępowania w zakresie liczby produktów wprowadzonych na rynek.

Pomimo przedstawienia dowodów potwierdzających wyeliminowanie zagrożeń w stosunku tylko do 17 egzemplarzy ściereczek dekoracyjnych będących przedmiotem niniejszego postępowania, mając na uwadze znaczną ilość wprowadzonych na rynek ściereczek, w celu zapewnienia ochrony zdrowia użytkowników tych produktów - dzieci, które zgodnie z ustawą o ogólnym bezpieczeństwie produktów podlegają szczególnej ochronie, Prezes UOKiK był zobligowany podjąć środki przewidziane w art. 24 ust. 4 ustawy o ogólnym bezpieczeństwie produktów.

Mając na uwadze powyższe, jak również zagrożenia stwarzane przez produkty objęte zakresem niniejszego postępowania w opinii Prezesa UOKiK, niezbędne jest ostrzeżenie konsumentów o zagrożeniach stwarzanych przez te produkty w trzech dziennikach (gazetach) o zasięgu ogólnopolskim. Kopie ogłoszeń należy przekazać Prezesowi UOKiK.

Zastosowane przez Prezesa UOKiK środki określone w art. 24 ust. 4 pkt 2 lit. c ustawy o ogólnym bezpieczeństwie produktów są adekwatne do zagrożeń stwarzanych przez ściereczki z elementem dekoracyjnym będące przedmiotem niniejszego postępowania.

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. HUALI sp. z o.o.
Al. Krakowska 129/1
05-552 Wólka Kosowska
2. a/a