



PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW
TOMASZ CHRÓSTNY
DNR-2.730.37.2022.PM

Warszawa, 07 października 2022 r.

DECYZJA DNR-2/187/2022

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 jako: „usozinr”), po przeprowadzeniu postępowania administracyjnego wszczętego z urzędu w sprawie stwierdzonych niezgodności formalnych dotyczących wyrobu: Growing Pet Unicorn Egg (Jednorożec), kod EAN 5902510217662, C5766, polegających na naruszeniu przez FOXBUY.COM S. A. z siedzibą w Koszalinie obowiązków określonych w art. 16 pkt 5 usozinr, umarza postępowanie administracyjne, w związku z tym, że niezgodności formalne zostały usunięte;
- 2) na podstawie art. 97 ust. 4 pkt 3 w zw. z art. 91 ust. 1 pkt 1 lit. a ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku, po przeprowadzeniu postępowania administracyjnego wszczętego z urzędu w sprawie nałożenia na FOXBUY.COM S. A. z siedzibą w Koszalinie kary pieniężnej za niedopełnienie obowiązku w zakresie zapewnienia dołączenia do zabawki: Growing Pet Unicorn Egg (Jednorożec), kod EAN 5902510217662, C5766, instrukcji, sporządzonej w jasnej, zrozumiałej i czytelnej formie, w języku polskim, zgodnie z wymaganiami, odstępuje od wymierzenia kary z uwagi na przedstawienie w wyznaczonym terminie dowodów potwierdzających wykonanie postanowienia z dnia 13 lipca 2022 r. i poprzestaje na pouczeniu ww. przedsiębiorcy.

UZASADNIENIE

W toku kontroli nr ZK.8361.204.2021.Ga, ZK.8361.232.2021.Ga inspektorzy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Szczecinie, Delegatury w Koszalinie stwierdzili w ofercie handlowej kontrolowanego przedsiębiorcy zabawkę Growing Pet Unicorn Egg (Jednorożec), kod EAN 5902510217662, C5766 (dalej jako: „wyrób” lub „zabawka”).



Przepis art. 4 pkt 9 usozinr stanowi, iż 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 usozinr przez wprowadzenie do obrotu należy rozumieć udostępnienie wyrobu na rynku po raz pierwszy.

CLOWN POLSKA Spółka Akcyjna z siedzibą w Koszalinie w rozumieniu powyższych przepisów usozinr jest importerem, który wprowadził do obrotu zabawkę: Growing Pet Unicorn Egg (Jednorożec), kod EAN 5902510217662, C5766, co potwierdza zebrany w toku kontroli materiał dowodowy, z którego wynika, że ww. przedsiębiorca udostępnił wyrób w ramach działalności gospodarczej na rynku krajowym po raz pierwszy, a wprowadzony przez niego do obrotu wyrób pochodził z państw trzecich – strona postępowania dokonała bowiem jego zakupu od podmiotu FREE MARKET CO., LIMITED, CHINA.

Na żądanie Zachodniopomorskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej, kontrolowany CLOWN POLSKA spółka akcyjna z siedzibą w Koszalinie przedstawiła fakturę INVOICE NO.: C19FE11071-4 z dnia 20 marca 2019 r., potwierdzającą nabycie 1800 sztuk wyrobu Unicorn Egg, C5766 od chińskiego przedsiębiorcy – FREE MARKET CO., LIMITED, dokument SAD z dnia 8 maja 2019 r., deklarację zgodności wyrobu w wersji anglojęzycznej oraz pierwszą fakturę nr 121/MAG/2019 z dnia 13 maja 2019 r. potwierdzającą sprzedaż 48 szt. wyrobu (Growing Unicorn Egg, kod EAN 5902510217662, C5766) po raz pierwszy.

Zabawka Growing Pet Unicorn Egg (Jednorożec), kod EAN 5902510217662 to jajko z zabawką w kolorze niebieskim, wykonane z tworzywa sztucznego rozpuszczalnego w wodzie posiadające w skorupce 3 otworki. W środku jajka umieszczona jest figurka jednorożca, który pod wpływem wody powiększa się. Zabawka umieszczona w blister oraz opakowanie kartonowe.

W toku oględzin wyrobu ustalono, że na opakowaniu wyrobu zamieszczono informacje pozwalające na identyfikację zabawki, dane jej chińskiego producenta oraz dane importera, tj. CLOWN POLSKA SP. Z O.O. Ponadto umieszczone zostały przewidziane przepisami ostrzeżenia oraz znak CE.

Na podstawie przeprowadzonych oględzin wyrobu inspektorzy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Szczecinie, Delegatury w Koszalinie stwierdzili, że instrukcja w formie graficznej i słownej umieszczona na opakowaniu wyrobu jest w języku obcym (angielska wersja językowa).

W związku z powyższym Zachodniopomorski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej stwierdził, iż kontrolowany przedsiębiorca CLOWN POLSKA Sp. z o.o. z siedzibą w Koszalinie nie dopełnił obowiązku określonego w art. 16 pkt 5 usozinr, tj. brak zapewnienia, żeby do wyrobu dołączona była instrukcja sporządzona w języku polskim w sposób jasny, zrozumiały i czytelny, co stanowi w myśl art. 4 pkt 12a usozinr niezgodność formalną. Zgodnie z tym artykułem przez niezgodności formalne należy rozumieć niezgodności polegające na naruszeniu przez podmiot gospodarczy obowiązków, o których mowa w art. 13 pkt 2, 4 i 6-9, art. 16 pkt 2 i 4-6 oraz art. 17 pkt 2 i 3.

Kontrolowany przedsiębiorca przedstawił Zachodniopomorskiemu Wojewódzkiemu Inspektorowi Inspekcji Handlowej w korespondencji mailowej z dnia 14 września 2021 r. etykietę do naklejenia instrukcji sporządzonej w sposób jasny, zrozumiały i czytelny w języku polskim oraz listę 17 odbiorców wyrobu, do których zostało łącznie dostarczonych 900 szt. wyrobu.

W przekazanej korespondencji mailowej przeprowadzonej w okresie 09 - 11.2021 r. kontrolowany przedsiębiorca przedstawił projekt pisma przekazanego odbiorcom z dołączoną poprawną etykietą. W powyższym piśmie poinformował o prośbie uzyskania odpowiedzi zwrotnej dot. informacji o stanie posiadanego wyrobu oraz potwierdzeniu wyrobu. Ponadto wskazał, iż na stanie magazynowym posiadał 623 szt. wyrobu, jak również przedstawił listę 11 odbiorców wyrobu, którym dostarczył zabawkę w łącznej ilości 408 szt.

Zachodniopomorski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej pismem z dnia 2 grudnia 2021 r. na podstawie art. 75 ust. 3 usozinr zwrócił się do kontrolowanego przedsiębiorcy o usunięcie niezgodności poprzez podanie informacji zamieszczonych na opakowaniu zabawki w języku polskim. W powyższym piśmie wskazał, iż w wyniku przeprowadzonej kontroli stwierdzono, że na opakowaniu zabawki Growing Pet Unicorn Egg (Jednorożec), kod EAN 5902510217662 podano instrukcję oraz inne informacje w obcej wersji językowej, co stanowi naruszenie obowiązków importera określonych w art. 16 pkt 5 usozinr. Ponadto poinformował kontrolowanego przedsiębiorcę, iż brak przedstawienia dowodów potwierdzających usunięcie niezgodności formalnych w wyznaczonym terminie akta sprawy zostaną przekazane do Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów celem wszczęcia postępowania w sprawie niezgodności formalnych, o których mowa w art. 76 ust. 1a usozinr.

Kontrolowany przedsiębiorca w odpowiedzi poinformował drogą mailową Zachodniopomorskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej, że spośród 15 odbiorców - 2 przekazało oświadczenia o stanie posiadanego wyrobu i wymianie etykiet, 1 odbiorca złożył oświadczenie o braku posiadanego wyrobu na stanie magazynowym, 10

odbiorców nie udzieliło odpowiedzi na przesłane pismo, zaś 3 nie odbiorców nie odebrało skierowanych do nich przesyłek.

Ponadto CLOWN POLSKA S. A. z siedzibą w Koszalinie w piśmie z dnia 25 stycznia 2022 r. zatytułowanego „Odpowiedź na pismo z dnia 2.12.2021 r.” poinformowała, że znajdująca się na stanie magazynowym zabawka została oklejona nowymi etykietami przez jej pracowników.

Biorąc pod uwagę, iż CLOWN POLSKA S. A. z siedzibą w Koszalinie nie przedstawił dowodów na usunięcie niezgodności formalnych, Prezesowi Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, (dalej jako: „Prezes UOKiK”) przekazano akta z przeprowadzonej kontroli, celem wszczęcia postępowania administracyjnego na podstawie art. 76 ust. 1a usozinr.

Zgodnie z art. 76 ust. 1a usozinr postępowanie w sprawie niezgodności formalnych wszczyna się z urzędu w przypadku, w którym niezgodności formalne nie zostały usunięte na wezwanie organu, o którym mowa w art. 75 ust. 3.

Zgodnie z wpisem z Krajowego Rejestru Sądowego (dalej jako: „KRS”) CLOWN POLSKA SP. Z O.O. z siedzibą w Koszalinie dokonała przekształcenia w CLOWN POLSKA S.A. z siedzibą w Koszalinie, która dokonała zmiany nazwy firmy na FOXBUY.COM S.A. z siedzibą w Koszalinie, tj. podmiot CLOWN POLSKA SP. Z O.O. z siedzibą w Koszalinie został wykreślony z Rejestru Przedsiębiorców w dniu 11 maja 2021 r. (data uprawomocnienia wykreślenia z KRS 21 maja 2021 r.), zaś podmiot CLOWN POLSKA S.A. został wpisany do Rejestru Przedsiębiorców w dniu 13 kwietnia 2021 r. (nr KRS: 0000893815), a następnie dokonano zmiany firmy, pod którą działa spółka (wpis z dnia 3 lutego 2022 r. oraz dokonania jego sprostowania w dniu 19 kwietnia 2022 r.), na firmę FOXBUY.COM S.A. z siedzibą w Koszalinie. Ponieważ przekształcenie CLOWN POLSKA SP. Z O.O. w CLOWN POLSKA S.A. nie powoduje wstąpienia przez spółkę przekształconą w prawa i obowiązki spółki przekształcanej, lecz ich ciągłość, należy uznać, że FOXBUY.COM S.A. (firma pod którą działa spółka po zmianie nazwy z CLOWN POLSKA S.A.) jest następcą prawnym CLOWN POLSKA Sp. Z O.O. i jest odpowiedzialna za zgodność wyrobu z wymaganiami.

W oparciu o otrzymany materiał dowodowy, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów uznał za zasadne wszczęcie z urzędu postępowania administracyjnego wobec FOXBUY.COM S. A. z siedzibą w Koszalinie, dalej „strona postępowania” w sprawie:

- 1) stwierdzonych niezgodności formalnych dotyczących wyrobu: Growing Pet Unicorn Egg (Jednorożec), kod EAN 5902510217662, C5766, polegających na naruszeniu przez stronę postępowania obowiązku określonego w art. 16 pkt 5 usozinr w zakresie braku

zapewnienia, żeby do wyrobu dołączona była instrukcja sporządzona w jasnej, zrozumiałej i czytelnej formie, w języku polskim, zgodnie z wymaganiami;

- 2) nałożenia na stronę postępowania kary pieniężnej za niedopełnienie obowiązku w zakresie braku zapewnienia, żeby do wyrobu dołączona była instrukcja sporządzona w jasnej, zrozumiałej i czytelnej formie, w języku polskim, zgodnie z wymaganiami.

Art. 16 pkt 5 uozinr stanowi, że obowiązkiem importera jest zapewnienie, żeby do wyrobu dołączone były instrukcje, informacje dotyczące bezpieczeństwa użytkowania oraz, jeżeli jest to wymagane, etykiety, sporządzone w języku polskim w sposób jasny, zrozumiały i czytelny.

Na podstawie art. 90 ust. 1 pkt 1 lit a uozinr importer wyrobu wprowadzonego do obrotu lub oddanego do użytku, który nie dopełnia obowiązków w zakresie zapewnienia dołączenia do wyrobu, sporządzonych w jasnej, zrozumiałej i czytelnej formie, w języku polskim, zgodnie z wymaganiami instrukcji - podlega karze pieniężnej w wysokości do 10 000 zł.

W piśmie zawiadamiającym o wszczęciu postępowania z dnia 7 czerwca 2022 r. Prezes UOKiK przedstawił zgromadzony materiał dowodowy przekazany przez Zachodniopomorskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej oraz zwrócił się do strony postępowania o przedstawienie uaktualnionej pełnej listy wszystkich odbiorców, ponumerowanej, sporządzonej w porządku alfabetycznym, nie zawierającej powtórzeń odnośnie danych kontrahentów, z dokładnymi danymi adresowymi, ze wskazaniem liczby wyrobów dostarczonych każdemu z nich i okresu, w którym były one sprzedane; w sytuacji kiedy wyrób został dostarczony do odbiorców indywidualnych na podstawie paragonów – oświadczenie strony postępowania o liczbie dostarczonego wyrobu wraz ze wskazaniem sposobu dokonanej sprzedaży; oświadczenia strony postępowania o średniej cenie sprzedaży wyrobu; w przypadku kiedy wyrób był oferowany do sprzedaży na podstawie paragonów w innej cenie niż na podstawie faktur - oświadczenie strony postępowania o średniej cenie sprzedaży wyrobów na podstawie paragonów; oświadczenia strony postępowania o całkowitej liczbie dostarczonego do kontrahentów wyrobu; oświadczenia o liczbie wyrobu posiadanego na stanie magazynowym, do którego zostały dołączone etykiety z instrukcją; oświadczeń od odbiorców o stanie posiadania wyrobu oraz oświadczeń o dołączeniu etykiety z instrukcją do wyrobów (w sytuacji uzyskania).

Pismo zawiadamiające o wszczęciu postępowania zostało skutecznie doręczone stronie postępowania w dniu 14 czerwca 2022 r.

Do UOKiK wpłynęło w dniu 21 czerwca 2022 r. pismo strony postępowania z dnia 15 czerwca 2022 r., w którym wniosła o przedłużenie terminu zakończenia postępowania do dnia 31 sierpnia 2022 r. Dodatkowo strona postępowania do ww. pisma dołączyła listę uaktualnioną listę 15 odbiorców, oświadczenie o średniej cenie sprzedaży wyrobu, oświadczenie o dostarczeniu do klientów indywidualnych 61 szt. wyrobu, który został sprzedany w siedzibie spółki, oświadczenie o dostarczeniu 1177 szt. wyrobu do wszystkich klientów, jak również oświadczenie o chęci wymiany naklejek na wyrobie.

Mając na uwadze stwierdzone niezgodności oraz stwarzane zagrożenie wyrobu Prezes UOKiK postanowieniem z dnia 13 lipca 2022 r wezwał stronę postępowania do usunięcia niezgodności formalnych lub wycofania wyrobu z obrotu, jednocześnie wyznaczając termin 30 dni na przedstawienie dowodów potwierdzających wykonanie tego postanowienia. Strona postępowania została poinformowana jakie dowody należy przedstawić na okoliczność podjęcia ww. działań.

Postanowienie zostało skutecznie doręczone stronie postępowania w dniu 18 lipca 2022 r.

Strona postępowania nadała przesyłką poleconą za pośrednictwem operatora wyznaczonego w rozumieniu ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. - Prawo pocztowe (Dz. U. z 2022 r. poz. 896), (dalej jako: „PP”) w dniu 17 sierpnia 2022 r. pismo z dnia 17 sierpnia 2022 r. (data wpływu do UOKiK: 19 sierpnia 2022 r.), do którego dołączyła dowody potwierdzające usunięcie niezgodności formalnych, tj. spośród 15 odbiorców:

- 12 oświadczeń o braku posiadania wyrobu na stanie magazynowym od 12 odbiorców;
- 1 odpis z CEIDG potwierdzający zawieszenie prowadzenia działalności gospodarczej przez 1 odbiorcę;
- 1 odpis z KRS potwierdzający wykreślenie odbiorcy z Rejestru Przedsiębiorców;
- korespondencje mailową potwierdzającą kontakt z 1 odbiorcą oraz jego zobowiązanie do przekazania oświadczenia o stanie posiadania wyrobu, którego nie wykonał,

jak również wzór nowej etykiety oraz dokumentację zdjęciową potwierdzającą wymianę etykiet w zabawkach znajdujących się na stanie magazynowym strony postępowania. Ponadto strona postępowania w związku z dokonaniem przekształceniem spółki w przekazany wzorze nowej etykiety umieściła zaktualizowane dane pozwalające na prawidłową identyfikację importera wyrobu. Dodatkowo do ww. pisma dołączyła zaktualizowaną listę 15 odbiorców wyrobu.

W związku z brakiem otrzymania oświadczenia 1 odbiorcy o stanie posiadania wyrobu (któremu wyrób został sprzedany w ilości 12 szt. na podstawie faktury VAT nr 519/MAG/2019 z dnia 25 lipca 2019 r.) - strona postępowania podejmowała dalsze próby jego uzyskania na dowód czego pismem z dnia 25 sierpnia 2022 r. (data wpływu do UOKiK: 29 sierpnia 2022 r.) oświadczyła, że nie jest w stanie otrzymać oświadczenia od odbiorcy pomimo kontaktu telefonicznego jak i w drodze kierowanej wielokrotnie korespondencji mailowej, na dowód czego dołączyła wydruk korespondencji mailowej skierowanej do odbiorcy oraz zrzut ekranu z wielu prób wykonania połączenia do odbiorcy oraz przekazanej wiadomości SMS. Ponadto strona postępowania wskazała, że w drodze kontaktu telefonicznego odbiorca poinformował, iż prześle maila z oświadczeniem, jednakże do dnia 24 sierpnia 2022 r. tego nie dokonał.

W związku z przedstawionymi dowodami Prezes UOKiK pismem z dnia 7 września 2022 r. powiadomił stronę postępowania o prawie wypowiedzenia się co do zebranych w sprawie dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań przed wydaniem decyzji kończącej postępowanie wyznaczając jej termin 10 dni roboczych od otrzymania pisma na skorzystanie z przysługujących jej uprawnień.

Powyższe pismo zostało skutecznie doręczone stronie postępowania w dniu 12 września 2022 r.

Strona postępowania nie skorzystała z ww. uprawnień, przysługujących jej na podstawie art. 10 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. - Kodeks postępowania administracyjnego (Dz.U. z 2022 r. poz. 2000), (dalej jako: „Kpa”).

Prezes UOKiK ustalił i stwierdził:

Przepis art. 4 pkt 9 usozinr stanowi, iż 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 usozinr przez wprowadzenie do obrotu należy rozumieć udostępnienie wyrobu na rynku po raz pierwszy.

FOXBUY.COM S. A. z siedzibą w Koszalinie w rozumieniu powyższych przepisów usozinr jest importers, który wprowadził do obrotu zabawkę: Growing Pet Unicorn Egg (Jednorożec), kod EAN 5902510217662, C5766, co potwierdza zebrany w toku postępowania materiał dowodowy, z którego wynika, że ww. przedsiębiorca udostępnił wyrób w ramach działalności gospodarczej na rynku krajowym, a wprowadzony przez niego do obrotu wyrób

pochodził z państw trzecich – strona postępowania dokonała bowiem jego zakupu od podmiotu FREE MARKET CO., LIMITED, CHINA.

Zgodnie z przepisem art. 5 usozinr, wyroby wprowadzone do obrotu lub oddawane do użytku muszą spełniać wymagania. Wymagania dla wyrobów podlegających ocenie zgodności określają przepisy wydane na podstawie art. 12 usozinr. W przypadku zabawek zastosowanie mają przepisy rozporządzenia Ministra Rozwoju i Finansów z dnia 20 października 2016 r. w sprawie wymagań dla zabawek.

Na podstawie przeprowadzonych oględzin Zachodniopomorski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej stwierdził, iż kontrolowany przedsiębiorca CLOWN POLSKA S.A. z siedzibą w Koszalinie (obecnie FOXBUY S.A. z siedzibą w Koszalinie) z uwagi na fakt, iż instrukcja w formie graficznej i słownej umieszczona na opakowaniu wyrobu jest w języku obcym (angielska wersja językowa) nie dopełnił obowiązku określonego w art. 16 pkt 5 usozinr, tj. nie zapewniono, żeby do wyrobu dołączona była instrukcja sporządzona w języku polskim w sposób jasny, zrozumiały i czytelny, co zgodnie z art. 4 pkt 12a usozinr stanowi niezgodność formalną.

Zgodnie z art. 4 pkt 28 usozinr 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 usozinr, 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.

Growing Pet Unicorn Egg (Jednorożec), kod EAN 5902510217662, C5766 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 przeprowadzonej kontroli uzasadniały wszczęcie przez Prezesa UOKiK z urzędu postępowania administracyjnego w sprawie:

- 1) stwierdzonych niezgodności formalnych dotyczących zabawki polegających na naruszeniu przez stronę postępowania obowiązku określonego w art. 16 pkt 5 usozinr w zakresie braku zapewnienia, żeby do wyrobu dołączona była instrukcja sporządzona w jasnej, zrozumiałej i czytelnej formie, w języku polskim, zgodnie z wymaganiami;

- 2) nałożenia na stronę postępowania kary pieniężnej za niedopełnienie obowiązku w zakresie braku zapewnienia, żeby do wyrobu dołączona była instrukcja sporządzona w jasnej, zrozumiałej i czytelnej formie, w języku polskim, zgodnie z wymaganiami.

Zgodnie z art. 79 ust. 1 usozinr, stroną postępowania jest wyłącznie podmiot gospodarczy, wobec którego postępowanie zostało wszczęte. Przepis art. 4 pkt 19 usozinr stanowi, iż importer jest podmiotem gospodarczym.

Na podstawie art. 16 pkt 5 usozinr obowiązkiem importera jest zapewnienie, żeby do wyrobu dołączone były instrukcje, informacje dotyczące bezpieczeństwa użytkowania oraz, jeżeli jest to wymagane, etykiety, sporządzone w języku polskim w sposób jasny, zrozumiały i czytelny.

Postanowieniem z dnia 13 lipca 2022 r. Organ wezwał stronę postępowania do usunięcia niezgodności formalnych lub wycofania wyrobu z obrotu, jednocześnie wyznaczając termin 30 dni na przedstawienie dowodów potwierdzających wykonanie tego postanowienia. Strona postępowania została poinformowana jakie dowody należy przedstawić na okoliczność podjęcia ww. działań. Postanowienie zostało skutecznie doręczone stronie postępowania w dniu 18 lipca 2022 r.

Strona postępowania nadanym 17 sierpnia 2022 r. przesyłką poleconą za pośrednictwem operatora wyznaczonego w rozumieniu PP pismem z dnia 17 sierpnia 2022 r. (data wpływu do UOKiK: 19 sierpnia 2022 r.) przedstawiła dowody potwierdzające usunięcie niezgodności formalnych w zabawkach, tj. spośród 15 odbiorców uzyskała oświadczenia o braku posiadania wyrobu na stanie magazynowym od 12 odbiorców. Dołączyła również odpis z CEIDG potwierdzający zawieszenie prowadzenia działalności przez 1 odbiorcę oraz odpis z KRS potwierdzający wykreślenie 1 odbiorcy z Rejestru Przedsiębiorców; korespondencje mailową potwierdzającą kontakt z 1 odbiorcą oraz jego zobowiązanie do przekazania oświadczenia o stanie posiadania wyrobu, jak również wzór nowej etykiety zawierającej m. in. uaktualnione dane importera (z uwagi na jego przekształcenie) umożliwiające jego identyfikację, dokumentację zdjęciową potwierdzającą wymianę etykiet w 623 szt. zabawek znajdujących się na stanie magazynowym strony postępowania. Ponadto pismem z dnia 25 sierpnia 2022 r. przekazała dowody potwierdzające kolejne próby uzyskania brakującego oświadczenia od odbiorcy, tj. wydruk korespondencji mailowej skierowanej do odbiorcy oraz zrzut ekranu z wykonywanych połączeń do odbiorcy.

W związku z przekazanymi wyjaśnieniami strony postępowania, które potwierdzają przedstawione dowody podjęcia wielokrotnych prób uzyskania oświadczenia od odbiorcy i fakt

zobowiązania się odbiorcy w korespondencji mailowej do przekazania oświadczenia o stanie posiadania wyrobu, którego nie dokonał, mając na względzie, że przedsiębiorca ten dokonał zakupu nieznaczej ilości produktów (12 spośród łącznie 1177 udostępnionych)- w 2019 r., a więc uwzględniając okoliczność, iż przedsiębiorca ten prawdopodobnie nie posiada już wyrobu, Prezes UOKiK uznał, iż strona postępowania dołożyła wszelkich starań do uzyskania brakującego oświadczenia oraz uznał ww. działania za wystarczające w niniejszej sprawie.

Na podstawie art. 84 ust. 1 pkt 2 usozinr, organ nadzoru rynku prowadzący postępowanie wydaje decyzję o umorzeniu postępowania, jeżeli niezgodności formalne zostały usunięte.

Przedstawione przez stronę postępowania dobrowolne działania naprawcze mające na celu wykonanie postanowienia z dnia 13 lipca 2022 r. zostały przekazane wraz z pismem w dniu 17 sierpnia 2022 r. są wystarczające do stwierdzenia, iż usunięto niezgodności formalne wyrobu.

W związku z powyższym Prezes UOKiK stwierdził, że usunięto niezgodności formalne, co stanowi podstawę do umorzenia niniejszego postępowania na podstawie art. 84 ust. 1 pkt 2 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku.

Na podstawie art. 97 ust. 4 pkt 3 usozinr, 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 z 13 lipca 2022 r., o którym mowa w art. 82 ust. 1 usozinr zostało doręczone stronie postępowania 18 lipca 2022 r., zatem 30-dniowy termin na jego wykonanie upływał 17 sierpnia 2022 r. Dowody na okoliczność wykonania postanowienia, tj. usunięcia niezgodności formalnych zostały nadane przez stronę postępowania za pośrednictwem operatora wyznaczonego w rozumieniu PP w dniu 17 sierpnia 2022 r., a więc w wyznaczonym terminie. W przekazanych dowodach strona postępowania złożyła jednocześnie wyjaśnienia o braku możliwości uzyskania od 1 odbiorcy oświadczenia o stanie posiadanego wyrobu (zakupionego 25 lipca 2019 r.), tj. poinformowała Organ w ww. terminie o wskazanych trudnościach. Dodatkowo po upływie terminu wyznaczonego w postanowieniu z dnia 13 lipca 2022 r. ponawiała próby uzyskania oświadczenia o stanie posiadania wyrobu poprzez wielokrotny kontakt telefoniczny oraz mailowy, na dowód czego nadała za pośrednictwem operatora wyznaczonego w rozumieniu PP w dniu 25 sierpnia 2022 r. kolejne wyjaśnienia.

Powyższe wskazuje na brak przekazania dowodu w wyznaczonym terminie, jednakże z uwagi na przedstawienie Organowi w dniu 17 sierpnia 2022 r. dowodów potwierdzających podejmowanie licznych prób uzyskania od odbiorcy oświadczenia o braku posiadania wyrobu na stanie magazynowym, a następnie konsekwentne bezskuteczne działania mające na celu

uzyskanie od odbiorcy oświadczenia o braku posiadania wyrobu na stanie magazynowym, Prezes UOKiK uznał, iż uchybienie terminu, jak również brak możliwości jego wykonania w przypadku okazania dowodu od odbiorcy, nastąpiło z przyczyn niezależnych od strony postępowania, w związku z czym sankcja represyjna, która dotknęłaby stronę postępowania, ze względu na nałożenie na nią kary pieniężnej byłaby nieproporcjonalna do okoliczności niedochowania przez nią terminu i stopnia zawinienia. Wobec wyjaśnień strony postępowania, jak i faktu zrealizowania przez stronę postępowania pozostałych obowiązków przewidzianych ww. postanowieniem, Prezes UOKiK uznał, iż zasadne jest odstąpienie od nałożenia na stronę postępowania kary pieniężnej za wprowadzenie do obrotu zabawki niezgodnej z wymaganiami.

Jednocześnie, odstępując od nałożenia kary pieniężnej, Prezes UOKiK poucza stronę postępowania, że importer jest zobowiązany do przestrzegania obowiązków określonych w art. 16 usozinr. W przypadku ich naruszenia, organ nadzoru rynku może, w drodze decyzji administracyjnej, zastosować wobec takiego przedsiębiorcy środki przewidziane w usozinr, w tym nałożyć administracyjne kary pieniężne określone w rozdziale 8.

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 Kpa strona postępowania może w terminie 14 dni od dnia doręczenia decyzji, zwrócić się do Prezesa UOKiK z wnioskiem o ponowne rozpatrzenie sprawy.
2. 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 z późn.zm.), (dalej jako: „PPSA”) 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 punktach 1-2 sentencji decyzji, zgodnie z art. 233 PPSA 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. 2535, 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.

3. Na podstawie art. 243 § 1 w związku z art. 244 § 1, art. 245 § 1 i art. 246 § 2 PPSA 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 PPSA.
4. 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/