




POMORSKI WOJEWÓDZKI INSPEKTOR
INSPEKCJI HANDLOWEJ

Gdańsk, 2021.07.26

KHU.8361.59.2021.BW


POTWIERDZENIE
ODBIORU
26 LIP. 2021
Wystano dnia

KAUFLAND POLSKA MARKETY

Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością Spółka jawna

Spółka jawna

al. Armii Krajowej 47

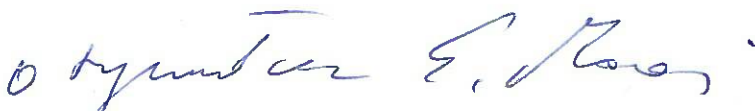
50 – 541 Wrocław

DECYZJA KHU.D.27.2021.BW

Na podstawie art. 41 ustawy z dnia 4 października 2018 r. o produktach kosmetycznych (Dz. U. z 2018 r. poz. 2227), art. 104 § 1 i 2 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (tekst jedn. Dz. U. z 2021 r., poz. 735) w związku z § 6 pkt 1 Zarządzenia PO.110.13.2013 Pomorskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej w Gdańsku z dnia 14 maja 2013 r. w sprawie upoważnienia pracowników Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Gdańsku do podejmowania, wydawania oraz podpisywania decyzji, postanowień, dokumentów i korespondencji w imieniu Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej w Gdańsku,

Pomorski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej

działając w osobie *Anny Klecha* – Naczelnika Wydziału Kontroli Handlu i Usług, upoważnienie Nr PO.057.39.2020.PH, po przeprowadzeniu postępowania administracyjnego, nakłada na spółkę jawną, działającą pod firmą KAUFLAND POLSKA MARKETY Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością Spółka jawna, al. Armii Krajowej 47, 540-541 Wrocław, zwanej dalej stroną postępowania - **karę pieniężną w wysokości 100,00 (słownie: sto 00/100 złotych)** w związku z udostępnieniem na rynku 1 partii produktu kosmetycznego o wartości 45,98 zł **po upływie daty minimalnej trwałości**, tj. Odżywczego olejku do opalania SPF 30 Kolastyna 150 ml e, producent Sarantis Polska S.A., ul. Puławska 42C, 05-500 Piaseczno



w ilości 2 szt. w cenie 22,99 zł/szt. o wartości 45,98 zł, z datą najlepiej zużyć przed końcem 02.2021, nr serii 01858045

- co stanowiło naruszenie art. 5 ustawy z dnia 4 października 2018 r. o *produktach kosmetycznych* (Dz. U. z 2018 r. poz. 2227) w związku z art. 6 ust. 2 rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (WE) nr 1223/2009 z dnia 30 listopada 2009 r. *dotyczącego produktów kosmetycznych* (wersja przekształcona) (Dz. Urz. UE L 342 z 22.12.2009, str. 59 ze zm.).

Powyzsze stwierdzono podczas kontroli przeprowadzonej w Sklepie Kaufland w Gdańsku, ul. Cienista 30, należącym do strony postępowania.

UZASADNIENIE

W dniach 15.03.2021 r. i 25.03.2021 r. inspektor Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Gdańsku, działając na podstawie upoważnienia wydanego przez Pomorskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej Nr KHU.057.59.2021.AW z dnia 11.03.2021 r., podstawa prawna art. 3 ust. 1 pkt 1, 2i i 6 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. o *Inspekcji Handlowej* (tekst jedn. Dz. U. z 2020 r. poz. 1706) oraz art. 14 ustawy z dnia 4 października 2018 r. o *produktach kosmetycznych* (Dz. U. z 2018 r. poz. 2227), art. 22 rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (WE) nr 1223/2009 z dnia 30 listopada 2009 r. *dotyczącego produktów kosmetycznych* (wersja przekształcona) (Dz. Urz. UE L 342 z 22.12.2009, str. 59 ze zm.) przeprowadził kontrolę w Sklepie Kaufland w Gdańsku, ul. Cienista 30, należącym do strony postępowania.

Zakresem kontroli objęto m.in. prawidłowość oznakowania produktów kosmetycznych w zakresie art. 19 rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (WE) nr 1223/2009 *dotyczącego produktów kosmetycznych* oraz sprawdzenie przestrzegania dat minimalnej trwałości.

Kontrola została poprzedzona skierowaniem do strony postępowania Zawiadomienia o zamiarze wszczęcia kontroli w powyższym zakresie - pismo Nr KHU.8360.37.2021.AW z dnia 11.02.2021 r. - przesłanym listem poleconym za potwierdzeniem odbioru, które zostało skutecznie doręczone Spółce w dniu 18.02.2021 r.

W toku kontroli stwierdzono oferowanie do sprzedaży 1 partii produktu kosmetycznego o wartości 45,98 zł po upływie daty minimalnej trwałości, tj. Odżywczego olejku do opalania SPF 30 Kolastyna 150 ml e, producent Sarantis Polska S.A., ul. Puławska 42C, 05-500 Piaseczno w ilości 2 szt. w cenie 22,99 zł/szt. o wartości 45,98 zł, z datą najlepiej zużyć przed końcem 02.2021, nr serii 01858045,

- co stanowiło naruszenie art. 5 ustawy z dnia 4 października 2018 r. o *produktach kosmetycznych* (Dz. U. z 2018 r. poz. 2227) w związku z art. 6 ust. 2 rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (WE) nr 1223/2009 z dnia 30 listopada 2009 r. *dotyczącego produktów kosmetycznych* (wersja przekształcona) (Dz. Urz. UE L 342 z 22.12.2009, str. 59 ze zm.).

W czasie kontroli produkt kosmetyczny po upływie daty minimalnej trwałości został wycofany ze sprzedaży.

W dniu 13.05.2021 r. organ skierował wystąpienie pokontrolne do strony postępowania. W przesłanej odpowiedzi – pismo z dnia 26.05.2021 r., strona poinformowała o podjętych działaniach mających na celu niedopuszczenie w przyszłości do powstania stwierdzonej nieprawidłowości polegających na wprowadzeniu w markecie dodatkowej kontroli produktów kosmetycznych, oprócz standardowej kontroli terminów przydatności poszczególnych grup towarowych przewidzianej ogólnym harmonogramem kontroli. Ponadto personel sklepu został pouczone o obowiązku natychmiastowego usuwania z obrotu produktów po upływie daty minimalnej trwałości oraz zapoznany z konsekwencjami związanymi z nieprzebrnięciem obowiązującego ustawodawstwa.

Przedstawiony wyżej stan faktyczny i prawny dał podstawę do wszczęcia postępowania administracyjnego w sprawie wymierzenia stronie postępowania kary pieniężnej zgodnie z dyspozycją art. 41 ustawy z dnia 4 października 2018 r. o *produktach kosmetycznych* (Dz. U. z 2018 r. poz. 2227) o czym Pomorski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej zawiadomił stronę pismem z dnia 29.06.2021 r.

Ponadto w piśmie tym organ poinformował, że na podstawie art. 10 § 1 *Kodeksu postępowania administracyjnego* - stronie przysługuje prawo do czynnego udziału w każdym stadium postępowania, w szczególności prawo do zapoznania się z aktami sprawy, sporządzenia z nich notatek i odpisów oraz składania wyjaśnień i wniosków dowodowych, a także wypowiedzenia się co do zebranych dowodów, materiałów oraz zgłoszonych żądań. Dodatkowo organ poinformował, że w okresie zagrożenia lub stanu epidemii, z uwagi na realizowanie zadań w sposób wyłączający bezpośrednią obsługę interesantów, a także w przypadku, gdy wszystkie strony zrzekły się swoich praw, organ odstępuje od zasady, określonej w art. 10 § 1 *Kodeksu postępowania administracyjnego* (t. j. Dz. U. z 2021 r. poz. 735) i zapewnia stronie/stronom udostępnienie akt sprawy lub poszczególnych dokumentów stanowiących akta sprawy za pomocą środków komunikacji elektronicznej w rozumieniu art. 2 pkt 5 ustawy z dnia 18 lipca 2002 r. o *świadczeniu usług drogą elektroniczną* (t. j.: Dz. U. z 2020 r. poz. 344) na adres elektroniczny wskazany przez stronę/strony – art. 15 ustawy

z dnia 2 marca 2020 r. o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych (Dz. U. z 2020 r. poz. 374, 567, 568 i 875) wprowadzonym przez art. 73 pkt 57 ustawy z dnia 16 kwietnia 2020 r. o szczególnych instrumentach wsparcia w związku z rozprzestrzenianiem się wirusa SARS-CoV-2 (Dz. U. z 2020 r. poz. 695, 875).

Pomorski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej ustalił i stwierdził co następuje.

Rozporządzenie Parlamentu Europejskiego i Rady (WE) nr 1223/2009 z dnia 30 listopada 2009 r. *dotyczące produktów kosmetycznych* (wersja przekształcona) (Dz. Urz. UE L 342 z 22.12.2009, str. 59 ze zm.) zwane dalej rozporządzeniem nr 1223/2009, w art. 1 stanowi:

„Aby zapewnić funkcjonowanie rynku wewnętrznego i wysoki poziom ochrony zdrowia ludzi, niniejsze rozporządzenie ustanawia przepisy, które musi spełniać każdy produkt kosmetyczny udostępniany na rynku.”

Zgodnie z art. 2 ust. 1 lit. e) rozporządzenia nr 1223/2009 „dystrybutor” oznacza każdą osobę fizyczną lub prawną w łańcuchu dostaw, niebędącą producentem ani importerem, która udostępnia produkt kosmetyczny na rynku Wspólnoty.

Udostępnianie na rynku zostało zdefiniowane w art. 2 ust. 1 lit. g) rozporządzenia nr 1223/2009 i oznacza każde odpłatne lub nieodpłatne dostarczanie produktu kosmetycznego na rynek Wspólnoty do celów dystrybucji, konsumpcji lub stosowania, w ramach działalności handlowej.

Produkty kosmetyczne mają istotne znaczenie dla użytkowników końcowych i ważne jest aby spełniały wymogi określone w art. 3 lit. b) rozporządzenia nr 1223/2009, który stanowi, że produkt kosmetyczny udostępniany na rynku powinien być bezpieczny dla zdrowia ludzi w normalnych lub dających się przewidzieć warunkach stosowania.

W artykule 6 ww. rozporządzenie określono obowiązki dystrybutora produktu kosmetycznego, które polegają między innymi na:

- ust. 1 *„W ramach swojej działalności podczas udostępniania produktu kosmetycznego na rynku dystrybutorzy działają z należytą starannością w odniesieniu do obowiązujących wymogów.”*

- ust. 2. *„Przed udostępnieniem produktu kosmetycznego na rynku dystrybutorzy sprawdzają, czy:*

— nie upłynęła data minimalnej trwałości, o ile ma ona zastosowanie na mocy art. 19 ust. 1.”

W świetle art. 19 ust. 1 lit. c) rozporządzenia nr 1223/2009:

Bez uszczerbku dla innych przepisów niniejszego artykułu, na rynku udostępniane są wyłącznie produkty kosmetyczne, na których pojemnikach i opakowaniach zewnętrznych znajdują się następujące, nieusuwalne, łatwe do odczytania i widoczne informacje:

- lit. c) *data, do której dany produkt kosmetyczny, przechowywany w odpowiednich warunkach, zachowuje w pełni swoje pierwotne właściwości, a w szczególności pozostaje zgodny z art. 3 („data minimalnej trwałości”).*

Regulacje dotyczące udostępniania na rynku produktów kosmetycznych oznaczonych datą minimalnej trwałości określono w art. 5 ustawy *o produktach kosmetycznych*:

„Produkty kosmetyczne wprowadza się do obrotu i udostępnia się na rynku do upływu daty minimalnej trwałości.” i zgodnie z brzmieniem art. 41 ustawy *o produktach kosmetycznych* za udostępnienie na rynku produktu kosmetycznego po upływie daty minimalnej trwałości odpowiedzialność ponosi ten kto udostępnia dany produkt.

Pomorski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej ustalił, że strona postępowania udostępniła na rynku 1 partię produktu kosmetycznego o wartości 45,98 zł po upływie daty minimalnej trwałości, tj. Odżywczy olejek do opalania SPF 30 Kolastyna 150 ml e, z datą najlepiej zużyć przed końcem 02.2021, nr serii 01858045 co stanowiło naruszenie art. 5 wyżej cyt. ustawy z dnia 4 października 2018 r. *o produktach kosmetycznych* w związku z art. 6 ust. 2 wyżej cyt. rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (WE) nr 1223/2009 z dnia 30 listopada 2009 r. *dotyczącego produktów kosmetycznych*.

Pomorski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej stwierdził i uznał, że strona postępowania nie wywiązała się z obowiązków wynikających z art. 6 ust. 1 i 2 rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (WE) nr 1223/2009 z dnia 30 listopada 2009 r. *dotyczącego produktów kosmetycznych*, tj. jako dystrybutor w ramach swojej działalności podczas udostępniania produktów kosmetycznych na rynku nie działała z należytą starannością i nie sprawdziła czy upłynęła data minimalnej trwałości oferowanego do sprzedaży produktu.

Zgodnie z art. 3 rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (WE) nr 1223/2009 *produkt kosmetyczny udostępniany na rynku powinien być bezpieczny dla zdrowia ludzi w normalnych lub dających się przewidzieć warunkach stosowania*. Jednym z takich warunków jest przestrzeganie daty minimalnej trwałości, do której dany produkt kosmetyczny, przechowywany w odpowiednich warunkach, zachowuje w pełni swoje pierwotne właściwości.

W świetle powyższego używanie kosmetyków po upływie dat minimalnej trwałości może spowodować negatywne skutki dla skóry konsumenta, a tym samym zagrażać jego zdrowiu. Ponadto kwestionowany produkt to produkt ochrony przeciwsłonecznej, zastosowanie którego po upływie daty minimalnej trwałości może nie zapewnić minimalnej skuteczności mającej na celu zapewnienie wysokiego poziomu ochrony zdrowia w związku z narażeniem na promieniowanie słoneczne.

Zgodnie z motywem 9 preambuły Zaleceń Komisji z dnia 22 września 2006 r. w sprawie skuteczności produktów ochrony przeciwsłonecznej i odnoszących się do nich oświadczeń (Dz. Urz. UE L 265 z 26.9.2006, str. 39)

Produkty ochrony przeciwsłonecznej mogą skutecznie zapobiegać poparzeniom słonecznym. Ustalenia naukowe dowodzą również, że produkty ochrony przeciwsłonecznej mogą zapobiegać uszkodzeniom skóry wywołanym jej starzeniem się pod wpływem światła oraz chronić przed spowodowanym słońcem spadkiem odporności. Badania epidemiologiczne wykazują, że stosowanie produktów ochrony przeciwsłonecznej może zapobiegać niektórym rodzajom raka skóry.

Organ stwierdził, że udostępnienie na rynku ww. odżywczego olejku do opalania SPF 30 po upływie daty minimalnej trwałości w sposób istotny narusza interes konsumenta

Miarkując wysokość kary pieniężnej, Pomorski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej z uwagi na brak stosownej regulacji w znajdującej zastosowanie w niniejszej sprawie, tj. w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o produktach kosmetycznych, uwzględnił kryteria określone w art. 189d kodeksu postępowania administracyjnego, tj.:

- wagę i okoliczności naruszenia prawa, w szczególności potrzebę ochrony życia lub zdrowia, ochrony mienia w znacznych rozmiarach lub ochrony ważnego interesu publicznego lub wyjątkowo ważnego interesu strony oraz czas trwania tego naruszenia stwierdzając, że strona postępowania prowadziła sprzedaż detaliczną produktów kosmetycznych i udostępniała je użytkownikom końcowym. Strona nie uczyniła zadość wymaganiom prawa i udostępniła na rynku produkt kosmetyczny po upływie daty minimalnej trwałości czym naraziła konsumenta na zagrożenie zdrowia. Ujawnione uchybienie, w ocenie organu, miało charakter istotnego naruszenia przepisów prawa o podstawowym znaczeniu dla regulacji udostępniania na rynku produktów kosmetycznych;
- częstotliwość niedopełniania w przeszłości obowiązku albo naruszania zakazu tego samego rodzaju co niedopełnienie obowiązku albo naruszenie zakazu, w następstwie którego ma być nałożona kara oraz uprzednie ukaranie za to samo zachowanie za przestępstwo,

przestępstwo skarbowe, wykroczenie lub wykroczenie skarbowe. Na podstawie dokumentacji zgromadzonej w Wojewódzkim Inspektoracie Inspekcji Handlowej w Gdańsku organ ustalił, że jest to pierwszy przypadek udostępnienia na rynku przez stronę postępowania produktu kosmetycznego po upływie daty minimalnej trwałości;

- *stopień przyczynienia się strony, na którą jest nakładana administracyjna kara pieniężna, do powstania naruszenia prawa* i stwierdził, że każdy przedsiębiorca będący dystrybutorem produktów kosmetycznych, w ramach swojej działalności podczas udostępniania produktu kosmetycznego na rynku winien jest działać z należytą starannością w odniesieniu do obowiązujących wymogów prawa i przed udostępnieniem produktu kosmetycznego na rynku sprawdzić, czy nie upłynęła data minimalnej trwałości oznaczona na produkcie. Obowiązek taki spoczywa niewątpliwie również na stronie postępowania, która będąc doświadczonym dystrybutorem produktów kosmetycznych, ma obowiązek znać obowiązujące przepisy prawa, stanowiące w celu zapewnienia wysokiego poziomu ochrony zdrowia ludzi i dołożyć wszelkich starań dla zadośćuczynienia wymogom prawa. Strona, będąc powiadomiona o zamiarze przeprowadzenia kontroli działalności strony w zakresie prawidłowości oznakowania opakowań produktów kosmetycznych w zakresie art. 19 rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (WE) nr 1223/2009 z dnia 30 listopada 2009 r. *dotyczącego produktów kosmetycznych* uchybiła obowiązkowi wynikającemu z art. 6 ww. rozporządzenia, za co ponosi pełną odpowiedzialność;

- *działania podjęte przez stronę dobrowolnie w celu uniknięcia skutków naruszenia prawa*, zostały niezwłocznie podjęte przez stronę podczas kontroli, skutkiem czego Odżywczy olejek do opalania SPF 30 Kolastyna 150 ml e został wycofany ze sprzedaży, eliminując ujawnioną niezgodność z prawem jeszcze w trakcie kontroli. Strona postępowania zaprzestała naruszania prawa, jednak zdaniem organu waga naruszenia prawa jest znaczna, gdyż ujawnione uchybienia miały charakter naruszenia istotnych szeroko rozumianych interesów i bezpieczeństwa konsumenta;

- *wysokość korzyści, którą strona osiągnęła, lub straty, której uniknęła*, i uwzględnił wartość kwestionowanych produktów kosmetycznych 45,98 zł.

Ponadto organ wziął pod uwagę dyspozycję art. 41 ustawy *o produktach kosmetycznych*, która stanowi, że każdy kto udostępnia na rynku produkt kosmetyczny po upływie daty minimalnej trwałości, podlega karze pieniężnej w wysokości do 50 000 zł.

Biorąc pod uwagę powyższe Pomorski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej uznał, że nałożona na stronę postępowania kara w wysokości 100,00 zł będzie adekwatna do skali

naruszenia prawa i właściwa do osiągnięcia zakładanego celu, jakim jest zapewnienie, aby udostępniane na rynku produkty kosmetyczne posiadały zachowane daty minimalnej trwałości, a także będzie najmniej uciążliwa z możliwych dostępnych środków. Ponadto spełni ona właściwie swoją funkcję prewencyjną, skłaniając stronę do przestrzegania obowiązków dystrybutora wynikających z przepisów rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (WE) nr 1223/2009.

Mając powyższe na uwadze Pomorski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej orzekł jak w sentencji.

Na podstawie art. 46 ust. 2 ustawy z dnia 4 października 2018 r. o *produktach kosmetycznych* (Dz. U. z 2018 r. poz. 2227) karę pieniężną stanowiącą dochód budżetu państwa spółka jawna działająca pod firmą KAUFLAND POLSKA MARKETY Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością Spółka jawna, powinna wpłacić na rachunek bankowy:

Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Gdańsku

Nr 03 1010 1140 0069 6922 3100 0000 NBP/o Gdańsk

w terminie 14 dni od dnia doręczenia niniejszej decyzji. Kara niezapłacona w terminie staje się zaległą administracyjną karą pieniężną w rozumieniu art. 189i. § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. *Kodeks postępowania administracyjnego* (tekst jedn. Dz. U. z 2021 r., poz. 735), od której naliczane są odsetki za zwłokę w wysokości określonej jak dla zaległości podatkowych zgodnie z art. 189i. § 2 ustawy *Kodeks postępowania administracyjnego*.

POUCZENIE

1. Zgodnie z art. 127 § 1 i 2 oraz art. 129 § 1 i 2 *Kodeks postępowania administracyjnego* stronie postępowania służy odwołanie od niniejszej decyzji do Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów - Pl. Powstańców Warszawy 1, 00-950 Warszawa. Odwołanie należy wnieść w terminie 14 dni od dnia doręczenia decyzji za pośrednictwem Pomorskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej, ul. Konopnickiej 4, 80 – 240 Gdańsk.
2. Wniesienie odwołania w terminie wstrzymuje wykonanie decyzji (art.130 § 2 K.p.a.).
3. Zgodnie z art. 127a § 1 i 2 *Kodeksu postępowania administracyjnego* w trakcie biegu

terminu do wniesienia odwołania strona może zrzec się prawa do wniesienia odwołania wobec organu administracji publicznej, który wydał decyzję. Z dniem doręczenia organowi administracji publicznej oświadczenia o zrzeczeniu się prawa do wniesienia odwołania przez ostatnią ze stron postępowania, decyzja staje się ostateczna i prawomocna.

Otrzymują:

1. KAUFLAND POLSKA MARKETY

Spółka z ograniczoną działalnością Spółka jawna

Spółka jawna

al. Armii Krajowej 47, 540-541 Wrocław

2. a/a

Z up. Pomorskiego Wojewódzkiego
Inspektora Inspekcji Handlowej



Anna Klecha

Naczelnik Wydziału
Kontroli Handlu i Usług



| | |
|--|--|
| <p>Pomorski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej ul. Marii Konopnickiej 4, 80-240 Gdańsk</p> | <p>Tel. (058) 341 - 08 - 77 Fax. (058) 341 - 87 - 83</p> |
| <p>Wydział Kontroli Handlu i Usług</p> | <p>Tel. (058) 341 - 09 - 24 wew. 34, 40</p> |

