



PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW
DNR-730-650(12)/16/IS

Warszawa, 14 marca 2017 r.

DECYZJA DNR-2/54/2017

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów:

1. na podstawie art. 84 ust. 1 pkt 2 w związku z art. 58 ust. 3 pkt 1 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku (Dz. U. z 2016 r., poz. 542 ze zm., dalej „ustawa o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku”) umarza wszczęte z urzędu postępowanie w sprawie wprowadzonej do obrotu przez TOYS GROUP Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością Sp. K. z siedzibą w Częstochowie zabawki zestaw militarny nr serii TG363956-0428-5-139, kod EAN 5902280879725, niezgodnej z wymaganiami określonymi w pkt 1.4.2. Załącznika nr 1 „Wymagania dla zabawek” do rozporządzenia Ministra Rozwoju i Finansów z dnia 20 października 2016 r. w sprawie wymagań dla zabawek (Dz. U. poz. 1730, dalej „rozporządzenie”), w związku z wycofaniem wyrobu z obrotu oraz powiadomieniem konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach;
2. na podstawie art. 97 ust. 4 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku odstępuje od nałożenia na TOYS GROUP Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością Sp. K. z siedzibą w Częstochowie kary pieniężnej za wprowadzenie do obrotu zabawki zestaw militarny nr serii TG363956-0428-5-139, kod EAN 5902280879725, niezgodnej z wymaganiami określonymi w pkt 1.4.2. Załącznika nr 1 „Wymagania dla zabawek” do rozporządzenia, w związku z przedstawieniem przez ww. przedsiębiorcę dowodów potwierdzających wykonanie postanowienia z dnia 28 listopada 2016 r.;
3. na podstawie art. 74 ust. 1-3 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku:
 - a) ustala wysokość opłaty za badania laboratoryjne zabawki zestaw militarny nr serii TG363956-0428-5-139, kod EAN 5902280879725, wykonane w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów z siedzibą w Lublinie, stwierdzone sprawozdaniem z badań nr 68/2016 z dnia 8 września 2016 r., na kwotę 208,46 (dwieście osiem złotych czterdzieści sześć groszy),

- b) zobowiązuje TOYS GROUP Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością Sp. K. z siedzibą w Częstochowie do poniesienia opłaty za badania laboratoryjne zabawki zestaw militarny nr serii TG363956-0428-5-139, kod EAN 5902280879725 w ustalonej wysokości 208,46 (dwieście osiem złotych czterdzieści sześć groszy).

UZASADNIENIE

W toku kontroli przeprowadzonej przez inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Gdańsku u przedsiębiorcy Kazimierza Matuszaka prowadzącego działalność gospodarczą pod firmą „Kubuś” Hurtownia Zabawek w Chojnicach, stwierdzono w ofercie sprzedaży zabawkę zestaw militarny nr serii TG363956-0428-5-139, kod EAN 5902280879725.

Kontrolowany przedsiębiorca zakupił ww. zabawkę w ilości 12 sztuk, zgodnie z fakturą VAT nr Fv/1445/2016 z dnia 6 lipca 2016 r. od TOYS GROUP Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością Sp. K. z siedzibą w Częstochowie, która to Spółka zakupiła 1440 sztuk zabawek od JUNLI AUTO MODEL CO., LTD ADD: Lianxia, Chenghai, Shantou, Guangdong, China, zgodnie z fakturą nr PL20160512-1 z dnia 12 maja 2016 r. (dokumenty SAD z dnia 30 maja 2016 r.).

Badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów z siedzibą w Lublinie (sprawozdanie z badań nr 68/2016 z dnia 8 września 2016 r.) wykazały, że zabawka zestaw militarny nr serii TG363956 0428-5-139, kod EAN 5902280879725 nie spełnia wymagań pkt 4.17.1b normy PN-EN 71-1:2015-01 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*”, z uwagi na odłączenie się od pocisków przyssawek, które przechodzą całkowicie przez wzornik E.

W związku ze stwierdzonymi niezgodnościami akta kontroli przekazano do Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (dalej „Prezes UOKiK”) celem wszczęcia z urzędu postępowania administracyjnego w sprawie wprowadzonych do obrotu lub oddanych do użytku wyrobów niezgodnych z wymaganiami.

Pismem z dnia 16 listopada 2016 r. Prezes UOKiK zawiadomił TOYS GROUP Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością Sp. K. z siedzibą w Częstochowie (dalej „strona postępowania”) o wszczęciu z urzędu postępowania administracyjnego: w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki zestaw militarny nr serii TG363956 0428-5-139, kod EAN

5902280879725, niezgodnej z wymaganiami określonymi w pkt 1.4.2. Załącznika nr 1 „Wymagania dla zabawek” do rozporządzenia, w sprawie nałożenia na stronę postępowania kary pieniężnej za wprowadzenie do obrotu ww. wyrobu niezgodnego z wymaganiami oraz w sprawie ustalenia opłaty za badania laboratoryjne zabawki.

Ze względu na stwierdzone niezgodności oraz zagrożenie stwarzane przez przedmiotowy wyrób, postanowieniem z dnia 28 listopada 2016 r. Prezes UOKiK wyznaczył stronie postępowania termin 21 dni na przedstawienie dowodów potwierdzających wycofanie zakwestionowanej zabawki z obrotu i powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach wyrobu w formie ogłoszenia zamieszczonego w prasie ogólnopolskiej. Wyjaśnił ponadto, iż dowodami potwierdzającymi podjęcie powyższych działań będą: lista odbiorców ze wskazaniem ilości dostarczonych im wyrobów, faktury korygujące bądź oświadczenia kontrahentów o braku wyrobów w ofercie sprzedaży, ogłoszenie z gazety.

Prezes UOKiK poinformował także stronę postępowania, iż organ nadzoru rynku odstąpi od nałożenia kary pieniężnej, jeżeli strona postępowania przedstawi dowody potwierdzające wykonanie powyższego postanowienia.

W toku postępowania strona pismem z dnia 5 października 2016 r. (do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wpłynęło w dniu 23 grudnia 2016 r.) poinformowała, że podjęła czynności mające na celu wycofanie z obrotu zabawki. Uważa natomiast, że spornym jest używanie instrukcji, jakie wymagane są do tego typu zabawek mówiące o małych elementach. Ponadto zdaniem strony jest to zabawka przeznaczona dla starszej grupy wiekowej, gdyż zdolności manualne niższej grupy wiekowej nie pozwalają na używanie tak skomplikowanej zabawki, jaką jest pistolet przeładowany strzałkami. Badania dotyczące pistoletów na strzałki są zbyt daleko idącą nadgorliwością, która tylko pozbawia dzieci możliwości korzystania z tego typu zabawek. Ostrzeżenia zaś są jasne i czytelne dla rodziców, którzy oddają dzieciom produkty do zabawy.

Prezes UOKiK w skierowanym do strony postępowania piśmie z dnia 11 stycznia 2017 r. wyjaśnił, że bezsporne jest, że wprowadzona do obrotu zabawka zestaw militarny nr serii TG363956-0428-5-139, kod EAN 5902280879725 jest zabawką przeznaczoną dla dzieci w wieku powyżej 3 lat, a przeprowadzone badania laboratoryjne miały na celu sprawdzenie, czy jest ona bezpieczna dla dzieci w wieku powyżej 3 lat. Norma PN-EN 71-1:2015-01 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*” dokładnie precyzuje jakich sił i/lub obciążeń należy używać podczas badań zabawek przeznaczonych dla dzieci z różnych grup wiekowych (w tym zawiera odrębne bardziej rygorystyczne wymagania i metody badań dla zabawek przeznaczonych dla dzieci w wieku poniżej 3 lat) oraz określa metody badań różnych rodzajów zabawek, m.in. zabawek pociskowych – do której kategorii należy ww. zestaw militarny.

W wyniku przeprowadzonych badań stwierdzono, że przyssawki przechodzące całkowicie przez wzornik E uległy odłączeniu od pocisków podczas próby rozciągania wg pkt. 8.4.2.1 ww. normy. Załącznik A (informacyjny) do ww. normy w punkcie A.22 podaje wyjaśnienie zagrożenia związanego z przyssawkami oddzielającymi się od pocisków oraz uzasadnienie wymagań: „W przypadku pocisków z przyssawkami pełniącymi rolę powierzchni uderzeniowej miały miejsce wypadki śmiertelne, dlatego też ważne jest, aby przyssawki były albo duże albo mocno przymocowane, i by długość tych pocisków była wystarczająca, by ułatwić usunięcie przyssawki, jeżeli zablokuje drogi oddechowe. Wymaganie, co do długości wynoszącej 57 mm lub więcej, ma zastosowanie również po wykonaniu prób zgodnie z pkt 8.3 (próba skręcania) i pkt 8.4.2.1 (próba rozciągania, postanowienia ogólne) co oznacza, że jeżeli trzonek złamie się podczas badania, część do której przymocowana jest przyssawka musi nadal mieć długość co najmniej 57 mm po wykonaniu prób.”

Prezes UOKiK podkreślił że zabawka zestaw militarny nr serii TG363956-0428-5-139 nie była badana pod kątem spełniania wymagań dla zabawek przeznaczonych dla dzieci w wieku poniżej 3 lat. Norma nie przewiduje bowiem badania pocisków z przyssawkami pod kątem obecności małych elementów (badania przeprowadzanego w przypadku zabawek dla dzieci poniżej 3 lat), ponieważ przyssawki wcale nie muszą być małymi elementami, aby mogły spowodować zablokowanie dróg oddechowych dziecka, a w konsekwencji uduszenie. Przyssawki, które przechodzą przez wzornik E o średnicy 44,5 mm (większy niż średnica cylindra do badania małych części - 31,7 mm) mogą również spowodować zablokowanie dróg oddechowych dziecka, stąd wymaganie normy dotyczące albo odpowiedniej wielkości przyssawek, albo trwałego ich przymocowania, połączone z wymaganiami dotyczącymi długości pocisków z przyssawkami.

W toku postępowania administracyjnego strona postępowania przedstawiła dowody potwierdzające wycofanie z obrotu 52 sztuk zabawek oraz powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach: listę kontrahentów, faktury korygujące, oświadczenia odbiorców o nieposiadaniu wyrobu oraz stronę z gazety z zamieszczonym ogłoszeniem. Strona postępowania poinformowała, że zabawki były sprzedawane również poprzez rejestrującą kasę fiskalną. Posiadane zaś na stanie zabawki w ilości 834 sztuk zostaną oddane do utylizacji.

Prezes UOKiK zawiadomił stronę o przysługującym jej prawie do zapoznania się z aktami i wypowiedzenia się co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań oraz o możliwości przedstawienia stanowiska w sprawie.

Strona z przysługujących jej uprawnień nie skorzystała.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów ustalił i stwierdził:

Zgodnie z treścią 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 ww. ustawy stanowi, iż podmiotem gospodarczym jest importer.

Według art. 4 pkt 9 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku importerem jest osoba fizyczna lub prawna albo jednostka organizacyjna nieposiadająca osobowości prawnej, mająca 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. Przepis art. 4 pkt 26 ww. ustawy stanowi, iż przez wprowadzenie do obrotu należy rozumieć udostępnienie wyrobu na rynku po raz pierwszy. Według art. 4 pkt 23 ww. ustawy 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.

TOYS GROUP Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością Sp. K. z siedzibą w Częstochowie jest importerem, który wprowadził do obrotu pochodzącą z Chin zabawkę zestaw militarny nr serii TG363956-0428-5-139, kod EAN 5902280879725.

Zgodnie z przepisem art. 5 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku wyroby wprowadzone do obrotu lub oddawane do użytku muszą spełniać wymagania. Wymagania dla wyrobów podlegających ocenie zgodności określają przepisy wydane na podstawie art. 12 ww. ustawy. W przypadku zabawek zastosowanie mają przepisy obowiązującego od dnia 21 października 2016 r. rozporządzenia Ministra Rozwoju i Finansów z dnia 20 października 2016 r. w sprawie wymagań dla zabawek (Dz. U. z 2016 r. poz. 1730).

Na podstawie art. 58 ust. 3 pkt 1 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku postępowania w sprawie wprowadzonych do obrotu lub oddanych do użytku wyrobów niezgodnych z wymaganiami prowadzi Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów.

Stwierdzone w wyniku badań laboratoryjnych niezgodności uzasadniały wszczęcie przez Prezesa UOKiK postępowania w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki zestaw militarny nr serii TG363956 0428-5-139, kod EAN 5902280879725, niezgodnej z wymaganiami określonymi w pkt 1.4.2. Załącznika nr 1 „Wymagania dla zabawek” do rozporządzenia, z uwagi na odłączenie się w wyniku badań laboratoryjnych od pocisków przyssawek, które ze względu na swoje wymiary stwarzają ryzyko uduszenia użytkownika poprzez odcięcie mu dopływu

powietrza w wyniku wewnętrznego zatkania przez przyssawki, zaklinowane w ustach, gardle lub przy wejściu do dolnych dróg oddechowych.

Przepis pkt 1.4.2. Załącznika nr 1 „Wymagania dla zabawek” do rozporządzenia stanowi, że zabawki i ich części muszą mieć takie wymiary, aby nie stwarzać ryzyka uduszenia przez odcięcie dopływu powietrza w wyniku wewnętrznego zatkania przez zabawki lub ich części, zaklinowane w ustach, gardle lub przy wejściu do dolnych dróg oddechowych.

Prezes UOKiK powiadomił stronę postępowania o możliwości podjęcia działań zmierzających do wycofania zabawek z obrotu oraz powiadomienia konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach i wyznaczył jej termin na ich podjęcie. Strona postępowania została poinformowana, jakie należy przedstawić dowody na potwierdzenie podjętych działań.

W toku postępowania administracyjnego strona przedstawiła dowody potwierdzające wycofanie zabawek z obrotu oraz powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach: listę kontrahentów, faktury korygujące potwierdzające zwrot 52 sztuk zabawek, oświadczenia odbiorców o nieposiadaniu wyrobu oraz stronę z gazety z zamieszczonym ogłoszeniem. Strona postępowania poinformowała, że posiadane na stanie zabawki w ilości 834 sztuk zostaną oddane do utylizacji.

Przedstawione przez stronę postępowania dowody są w ocenie Prezesa UOKiK wystarczającą podstawą do stwierdzenia, że zabawka zestaw militarny nr serii TG363956-0428-5-139, kod EAN 5902280879725 nie znajduje się w obrocie, a konsumenci zostali powiadomieni o istniejących zagrożeniach.

Zgodnie z art. 4 pkt 27 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku „wycofanie z obrotu” oznacza działanie, którego celem jest zapobieżenie udostępnieniu wyrobu na rynku w danym łańcuchu dostaw. W rozumieniu powyższego przepisu środki podjęte przez stronę postępowania stanowią o wycofaniu wyrobu z obrotu.

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 niezgodność wyrobu z wymaganiami została usunięta, wyrób został wycofany z obrotu lub użytku, odzyskany, zniszczony lub powiadomiono użytkowników o stwierdzonych niezgodnościach.

Mając ponadto na względzie, iż przedłożone w toku postępowania dowody stanowią o wykonaniu postanowienia Prezesa UOKiK z dnia 28 listopada 2016 r., Prezes UOKiK odstąpił od nałożenia kary pieniężnej na stronę postępowania.

Jak wynika z art. 97 ust. 4 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku, organ nadzoru rynku odstępuje od nałożenia kary pieniężnej, jeżeli podmiot gospodarczy, podlegający karze, przedstawił dowody potwierdzające wykonanie postanowienia, o którym mowa w art. 82 ust. 1 ustawy.

Przepis art. 74 ust. 1-4 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku stanowi, iż w przypadku stwierdzenia, że wyrób nie spełnia wymagań lub stwarza zagrożenie, opłaty związane z badaniami ponosi podmiot gospodarczy, który wprowadził wyrób do obrotu lub oddał go do użytku. Opłaty ustala organ nadzoru rynku, który poniósł koszty badań. Opłaty ustala się na podstawie uzasadnionych kosztów poniesionych w związku z badaniami wyrobu. Opłaty stanowią dochód budżetu państwa.

Badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów z siedzibą w Lublinie (sprawozdanie z badań nr 68/2016 z dnia 8 września 2016 r.) wykazały niezgodność zabawki z wymaganiami.

Negatywny wynik badań laboratoryjnych potwierdza zasadność poniesionych kosztów badań i obliguje organ nadzoru rynku, który poniósł koszty badań, do ustalenia opłaty za powyższe badania i zobowiązania wprowadzającego do obrotu zabawkę do jej uiszczenia.

W niniejszej sprawie koszty badań laboratoryjnych zabawki zestaw militarny nr serii TG363956-0428-5-139, kod EAN 5902280879725 w wysokości 208,46 zł (dwieście osiem złotych czterdzieści sześć groszy) poniósł Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów do którego zadań, zgodnie z art. 10 ust. 1 pkt 8 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. o Inspekcji Handlowej (Dz. U. z 2016 r., poz. 1059 ze zm.), należy prowadzenie laboratoriów kontrolno-analitycznych Inspekcji.

Wysokość opłaty za badania laboratoryjne została ustalona na podstawie kosztorysu nr 37/2016/2016 z dnia 12 września 2016 r., sporządzonego przez Specjalistyczne Laboratorium Badania Zabawek Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów z siedzibą w Lublinie, i wynosi 208,46 zł (dwieście osiem złotych czterdzieści sześć groszy).

TOYS GROUP Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością Sp. K. z siedzibą w Częstochowie w związku z wprowadzeniem do obrotu zabawki zestaw militarny nr serii TG363956-0428-5-139, kod EAN 5902280879725, niezgodnej z wymaganiami rozporządzenia Ministra Rozwoju i Finansów z dnia 20 października 2016 r. w sprawie wymagań dla zabawek, jest zobowiązana ponieść opłatę związaną z badaniami laboratoryjnymi zabawki.

Na podstawie 63 ust. 3 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku w związku z art. 47 § 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. - Ordynacja podatkowa (t.j. Dz. U. z 2017 r. poz. 201) TOYS GROUP Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością Sp. K. z siedzibą w Częstochowie obowiązana jest uiścić kwotę 208,46 zł (dwieście osiem złotych czterdzieści sześć groszy) na rachunek Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów: **NBP O/O WARSZAWA Nr 51 1010 1010 0078 7822 3100 0000** w terminie 14 dni od dnia doręczenia niniejszej decyzji.

Zgodnie z art. 143 ustawy – Kodeks postępowania administracyjnego wniesienie wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy nie wstrzymuje obowiązku uiszczenia opłaty za badania laboratoryjne.

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

Pouczenie

1. Na podstawie art. 127 § 3 oraz art. 129 § 2 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. - Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2016 r., poz. 23 ze zm.), w związku z art. 63 ust. 2 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku (Dz. U. z 2016 r., poz. 542 ze zm.), 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.
2. W przypadku, gdyby strona zamierzała zakwestionować tylko rozstrzygnięcie zawarte w pkt 3 sentencji decyzji, w zakresie nałożonego obowiązku poniesienia opłaty za badania laboratoryjne zabawki, strona może, na podstawie art. 74 ust. 2 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku (Dz. U. z 2016 r., poz. 542 ze zm.) oraz, w związku z art. 63 ust. 2 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku (Dz. U. z 2016 r., poz. 542 ze zm.), na podstawie art. 127 § 3 w związku z art. 144 w związku z art. 144 oraz na podstawie art. 141 § 2 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. - Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2016 r., poz. 23 ze zm.), w terminie 7 dni od dnia doręczenia decyzji, zwrócić się do Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów z wnioskiem o ponowne rozpatrzenie sprawy.

z up. PREZESA
Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów
ZASTĘPCA DYREKTORA
Departamentu Nadzoru Rynkui