



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR-730-147(8)/15/WK

Warszawa, 25 września 2015 r.

DECYZJA DNR-2/214/2015

Na podstawie art. 41 c ust. 2 pkt 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o systemie oceny zgodności (Dz. U. z 2014 r., poz. 1645 z późn. zm.) Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów umarza wszczęte z urzędu postępowanie administracyjne prowadzone w sprawie wprowadzonej do obrotu przez Marlenę Sadko prowadzącą działalność gospodarczą pod firmą MARLEX Marlena Sadko w Łodzi, zabawki – pchanka (kaczka), K8903/5, kod EAN 5906709158903 oraz zabawki – pchanka (pelikan), K8910/5, kod EAN 5906709158910, niezgodnych z zasadniczymi wymaganiami określonymi w § 8 ust. 7 rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (Dz. U. z 2011 r. Nr 83, poz. 454 z późn. zm.) oraz szczegółowymi wymaganiami określonymi w pkt 1.4.2 i pkt 1.4.3 załącznika Nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do ww. rozporządzenia, z uwagi na wycofanie ww. wyrobu z obrotu.

UZASADNIENIE

W toku kontroli przeprowadzonej w hurtowni w Sosnowcu, należącej do Krzysztofa Durskiego prowadzącego działalność gospodarczą pod firmą Krzysztof Durski Przedsiębiorstwo Handlowe „HIT” w Siemianowicach Śląskich, inspektorzy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Katowicach, stwierdzili w ofercie sprzedaży ww. zabawki. W trakcie kontroli ustalono, że kontrolowany przedsiębiorca dokonał zakupu 72 sztuk zabawki - pchanka (kaczka), K8903/5, kod EAN 5906709158903 oraz 96 sztuk zabawki - pchanka (pelikan), K8910/5, kod EAN 5906709158910 od Marleny Sadko prowadzącej działalność gospodarczą pod firmą MARLEX Marlena Sadko w Łodzi na podstawie faktury VATnr FA/000041/2015 r. z dnia 13 lutego 2015 r., która zakupiła 288 sztuk zabawki - pchanka (kaczka), K8903/5, kod EAN 5906709158903 oraz 288 sztuk zabawki pchanka (pelikan), K8910/5, kod EAN 5906709158910, na podstawie faktury No.

JR201411 - 01 z dnia 13 grudnia 2014 r. od Jierui Toys Trading Co. Ltd., 8 Floor, Zhongteng Building, Taian RD. Chenghai District, Shantou City, Guangdong, Province, Chiny. Ponadto przedsiębiorca nadesłał dla zabawek dokument SAD z dnia 3 lutego 2015 r.

Kaczka K8903/5, kod EAN 5906709158903 jest wykonaną z kolorowego tworzywa sztucznego zabawką do popychania, która składa się z korpusu, głowy z kapelusikiem, skrzydeł, drążka z rączką do pchania oraz trzech jajek. Wewnątrz konstrukcji zabawki umieszczono dzwonek. Zabawa polega na włożeniu jajek w otwór w górnej części korpusu, które kaczka „znosi” w trakcie jazdy. Na opakowaniu jednostkowym, w postaci worka foliowego umieszczono etykiety zawierające: znak CE, nazwę i symbol wyrobu: K89903/5 Pchanka, kod EAN 5906709158903, dane producenta: Jierui Toys Factory, 8 Floor, Zhongteng Building, Taian RD, Chenghai, China, informacje i ostrzeżenia: „Uwaga! Używać pod nadzorem dorosłych”. Opakowanie zachować dla celów informacyjnych. Opakowanie nie jest zabawką nie udostępniać do zabawy. Kategoria wiekowa od 18 miesiąca.

Pelikan K8910/5, kod EAN 5906709158910 jest wykonaną z kolorowego tworzywa sztucznego zabawką do popychania, która składa się z korpusu, głowy, skrzydeł, drążka z rączką do pchania oraz trzech jajek. Wewnątrz konstrukcji zabawki umieszczono dzwonek. Zabawa polega na włożeniu jajek w otwór w górnej części korpusu, które pelikan „znosi” w trakcie jazdy. Na opakowaniu jednostkowym, w postaci worka foliowego umieszczono etykiety zawierające: znak CE, nazwę i symbol wyrobu: K8910/5, kod EAN 5906709158910, dane producenta: Jierui Toys Factory, 8 Floor, Zhongteng Building, Taian RD, Chenghai, China, informacje i ostrzeżenia: „Uwaga! Używać pod nadzorem dorosłych”. Opakowanie zachować dla celów informacyjnych. Opakowanie nie jest zabawką nie udostępniać do zabawy. Kategoria wiekowa od 18 miesiąca.

Biorąc pod uwagę prosty kształt zabawek oraz fakt, że zabawki w trakcie popychania wspomagają naukę chodzenia oraz ogólną koordynację ruchową dziecka, natomiast ich kolorystyka oraz dźwięki przyciągają wzrok i zachęcają do zabawy, jak również posiłkując się wytycznymi Komitetu Technicznego ds. Bezpieczeństwa Zabawek (Raport PKN-CEN/CR 14379:2007 „*Klasyfikacja Zabawek. Wytyczne*” Tablica 16: „*Zabawki do pociągania i popychania oraz wspomagające naukę chodzenia – kategoria O*), które wskazują, że ta kategoria zabawek nie jest odpowiednia dla dzieci w wieku 36 miesięcy i starszych, Śląski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej poddał wyroby badaniom o surowszych parametrach, tj. dla zabawek przeznaczonych dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy.

Badania organoleptyczne zabawki pchanka (kaczka), K8903/5, kod EAN 5906709158903 (sprawozdanie z badań nr 1/KJ.8361.70.2015 z dnia 4 marca 2015 r.) oraz zabawki pchanka - pelikan K8910/5, kod EAN 5906709158910 (sprawozdanie z badań nr

2/KJ.8361.70.2015 z dnia 4 marca 2015 r.) wykazały, że ww. zabawki nie spełniają wymagań określonych w 5.1a normy PN-EN 71-1+A3:2014 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*”, z uwagi na obecność małych elementów (trzy jajka), mieszczących się całkowicie w cylindrze do badania małych części.

W związku z powyższym, Śląski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej wydał w dniu 25 marca 2015 r. decyzję, w której zakazał kontrolowanemu przedsiębiorcy udostępniania ww. wyrobów na okres 2 miesięcy, z uwagi na naruszenie wymagań określonych w rozporządzeniu Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (Dz. U. z 2011 r. Nr 83, poz. 454 z późn. zm.), zwanym dalej „rozporządzeniem”.

Pismem z dnia 4 maja 2015 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (zwany dalej także „Prezesem UOKiK”) zawiadomił Marlenę Sadko prowadzącą działalność gospodarczą pod firmą MARLEX Marlena Sadko w Łodzi (zwaną dalej „stroną postępowania”), o wszczęciu z urzędu postępowania administracyjnego w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki – pchanka (kaczka), K8903/5, kod EAN 5906709158903 oraz zabawki – pchanka (pelikan), K8910/5, kod EAN 5906709158910, niezgodnych z zasadniczymi wymaganiami określonymi w § 8 ust. 7 rozporządzenia, z uwagi na umieszczenie ostrzeżenia: „Uwaga! Używać pod nadzorem dorosłych”, sprzecznego z przewidywanym użytkowaniem zabawki, określonym na podstawie jej funkcji, rozmiarów i charakterystyki oraz pkt 1.4.2 i pkt 1.4.3 załącznika Nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia, z uwagi na obecność małych elementów (trzy jajka), co stwarza ryzyko uduszenia użytkownika poprzez odcięcie mu dopływu powietrza w wyniku wewnętrznego zatkania przez części zaklinowane w ustach, gardle lub przy wejściu do dolnych dróg oddechowych. Ponadto Prezes UOKiK zwrócił się z prośbą o wskazanie, czy przekazana w toku kontroli Inspekcji Handlowej faktura No. JR201411-01 z dnia 13 grudnia 2014 r. stanowi jedyny dokument, na podstawie którego dokonano zakupu zabawek, a jeśli nie przekazanie pozostałych dowodów zakupu zabawek (faktur, dokumentów SAD) i wskazanie liczby zakupionych sztuk, poinformowanie czy strona postępowania posiada zabawki na stanie magazynowym i w jakiej ilości, dostarczenie listy adresowej odbiorców przedmiotowych zabawek ze wskazaniem liczby wyrobów dostarczonych każdemu z nich i okresu, w którym były sprzedawane.

W dniu 4 maja 2015 r. Prezes UOKiK przedłużył decyzją wydany w dniu 25 marca 2015 r. przez Śląskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej dla kontrolowanego, zakaz udostępniania przedmiotowych zabawek, do czasu zakończenia postępowania.

W dniu 18 maja 2015 r. wpłynęło do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów pismo z dnia 13 maja 2015 r., w którym strona postępowania poinformowała, iż faktura zakupu nr JR201411-01 z dnia 13 grudnia 2014 r. stanowi jedyny dokument na podstawie, którego dokonano zakupu ww. zabawek oraz w chwili obecnej nie posiada przedmiotowych wyrobów na stanie magazynowym. Do pisma załączono zestawienie 6 odbiorców zabawki pchanka (kaczka) oraz 8 odbiorców zabawki pchanka (pelikan).

Postanowieniem z dnia 8 czerwca 2015 r. Prezes UOKiK wyznaczył stronie postępowania termin 21 dni na usunięcie niezgodności wyrobu bądź wycofanie go z obrotu oraz powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach wyrobów w dzienniku o zasięgu ogólnopolskim. Strona postępowania została poinformowana, jakie dowody powinna przedstawić na powyższą okoliczność.

W dniu 13 lipca 2015 r. wpłynęło do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów pismo strony postępowania z dnia 9 lipca 2015 r., którym przekazała 4 faktury korygujące potwierdzające wycofanie z obrotu 100 sztuk zabawki pchanka (kaczka) i 2 oświadczenia odbiorców o braku ww. wyrobu na stanie magazynowym oraz 6 faktur korygujących potwierdzających wycofanie z obrotu 139 sztuk zabawki pchanka (pelikan), oryginał i kopię oświadczeń odbiorców o braku wyrobu na stanie magazynowym, jak również wycinek ogłoszenia z gazety, w której powiadomiła konsumentów o niezgodnościach wyrobów.

Pismem z dnia 21 lipca 2015 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów poinformował stronę postępowania o prawie do zapoznania się ze zgromadzonymi aktami sprawy oraz prawie wypowiedzenia się, co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań. Zwrócił się ponadto o nadesłanie oryginału oświadczenia odbiorcy zabawki pchanka (pelikan).

W dniu 3 sierpnia 2015 r. wpłynęło do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów pismo strony postępowania z dnia 28 lipca 2015 r., którym przekazała oryginał oświadczenia o braku na stanie magazynowym ww. zabawki.

Strona postępowania nie skorzystała z prawa do zapoznania się ze zgromadzonymi aktami sprawy, wypowiedzenia się, co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów ustalił i stwierdził:

Przepis art. 41a ust. 1 ustawy o systemie oceny zgodności stanowi, że stroną postępowania jest osoba, która wprowadziła do obrotu lub oddała do użytku wyrób niezgodny z zasadniczymi, szczegółowymi lub innymi wymaganiami, wobec której postępowanie zostało wszczęte. Stroną postępowania może być także dystrybutor.

Zgodnie z art. 5 pkt 21 ustawy o systemie oceny zgodności, za importera uważa się osobę fizyczną lub prawną albo jednostkę organizacyjną nieposiadającą osobowości prawnej, mającą 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 lub oddaje do użytku wyroby pochodzące z krajów trzecich. Zgodnie natomiast z art. 5 pkt 2 ustawy o systemie oceny zgodności przez wprowadzenie do obrotu należy rozumieć udostępnienie przez producenta, jego upoważnionego przedstawiciela lub importera, nieodpłatnie albo za opłatą, po raz pierwszy na terytorium państwa członkowskiego Unii Europejskiej lub państwa członkowskiego Europejskiego Porozumienia o Wolnym Handlu (EFTA) – strony umowy o Europejskim Obszarze Gospodarczym, wyrobu w celu jego używania lub dystrybucji.

W toku postępowania, ustalono że Marlena Sadko prowadząca działalność gospodarczą pod firmą MARLEX Marlena Sadko w Łodzi, jest importerem wprowadzonych do obrotu zabawek: pchanka (pelikan), K8910/5, kod EAN 5906709158910 oraz pchanka (pelikan), K8910/5, kod EAN 5906709158910 i została uznana za stronę postępowania administracyjnego.

Przepis art. 6 ust. 1 pkt 1 ustawy o systemie oceny zgodności stanowi, iż wyroby wprowadzane do obrotu lub oddawane do użytku podlegają ocenie zgodności z zasadniczymi wymaganiami określonymi w przepisach wydanych na podstawie art. 9 ust. 1 ww. ustawy.

W niniejszej sprawie zastosowanie mają przepisy rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek.

Badania organoleptyczne zabawki pchanka (kaczka), K8903/5, kod EAN 5906709158903 (sprawozdanie z badań nr 1/KJ.8361.70.2015 z dnia 4 marca 2015 r.) oraz zabawki pchanka - pelikan K8910/5, kod EAN 5906709158910 (sprawozdanie z badań nr 2/KJ.8361.70.2015 z dnia 4 marca 2015 r.) wykazały, że ww. zabawki nie spełniają wymagań określonych w 5.1a normy PN-EN 71-1+A3:2014 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*”.

Wyniki badań organoleptycznych uzasadniały wszczęcie z urzędu przez Prezesa UOKiK postępowania administracyjnego, na podstawie art. 41 ust. 1 ustawy o systemie oceny zgodności, w sprawie wprowadzonej do obrotu przez Marlenę Sadko prowadzącą działalność gospodarczą pod firmą MARLEX Marlena Sadko w Łodzi, zabawki – pchanka (kaczka), K8903/5, kod EAN 5906709158903 oraz zabawki – pchanka (pelikan), K8910/5, kod EAN 5906709158910, niezgodnych z zasadniczymi wymaganiami określonymi w § 8 ust. 7 rozporządzenia oraz szczegółowymi wymaganiami określonymi w pkt 1.4.2 i pkt 1.4.3 załącznika Nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia.

Zgodnie z zasadniczymi wymaganiami bezpieczeństwa określonymi w § 8 ust. 7 rozporządzenia na zabawkach nie mogą być umieszczone ostrzeżenia, o których mowa w pkt 2.1-11 załącznika nr 3 do rozporządzenia, jeżeli są one sprzeczne z przewidywanym użytkowaniem zabawki, określonym na podstawie ich funkcji, rozmiarów i charakterystyki.

Ponadto zgodnie z pkt 1.4.2 ww. załącznika do rozporządzenia, zabawki i ich części muszą mieć takie wymiary, aby nie stwarzać ryzyka uduszenia użytkownika poprzez odcięcie mu dopływu powietrza w wyniku wewnętrznego zatkania przez zabawki lub ich części, zaklinowane w ustach, gardle lub przy wejściu do dolnych dróg oddechowych, natomiast zgodnie z pkt 1.4.3 ww. załącznika, zabawki i ich części przeznaczone dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy, a także wszelkie dające się odłączyć elementy tych zabawek muszą posiadać takie wymiary, aby uniemożliwić ich połknięcie lub przedostanie się do dróg oddechowych; dotyczy to także zabawek, które są przeznaczone do wkładania do ust, ich części oraz wszelkich dających się odłączyć elementów tych zabawek. Zgodnie natomiast z pkt 1.5 ww. załącznika do rozporządzenia, opakowania, w których znajdują się zabawki podczas sprzedaży detalicznej nie mogą stwarzać ryzyka odcięcia dopływu powietrza ani uduszenia (asfikcji) poprzez zewnętrzne zatkanie dróg oddechowych przez usta i nos.

Prezes UOKiK powiadomił stronę postępowania, o możliwości podjęcia działań zmierzających do usunięcia niezgodności wyrobu bądź wycofania go z obrotu oraz powiadomienia konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach w jednym dzienniku o zasięgu ogólnopolskim i wyznaczył jej termin na ich podjęcie. Strona została poinformowana również, jakie należy przedstawić dowody na potwierdzenie podjętych działań.

W wyniku prowadzonego postępowania administracyjnego strona postępowania administracyjnego przekazała 4 faktury korygujące potwierdzające wycofanie z obrotu 100 sztuk zabawki pchanka (kaczka) i 2 oświadczenia odbiorców o braku ww. wyrobu na stanie magazynowym oraz 6 faktur korygujących potwierdzających wycofanie z obrotu 139 sztuk zabawki pchanka (pelikan) i 2 oświadczenia odbiorców o braku wyrobu na stanie magazynowym, jak również wycinek ogłoszenia z gazety, w której powiadomiła konsumentów o niezgodnościach wyrobów.

Przedstawione przez stronę postępowania dowody są wystarczające do uznania, że konsumenci zostali powiadomieni o stwierdzonych niezgodnościach oraz że wyrób został wycofany z obrotu, co oznacza, że zgodnie z art. 2 pkt 15 *rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (WE) NR 765/2008 z dnia 9 lipca 2008 r. ustanawiającego wymagania w zakresie akredytacji i nadzoru rynku odnoszące się do warunków wprowadzania produktów*

do obrotu i uchylające rozporządzenie (EWG) nr 339/93 (Dz. U. UE.L. 2008.218.30) nie będzie udostępniany przez stronę postępowania.

Zgodnie z art. 41c ust. 2 pkt 2 ustawy o systemie oceny zgodności, organ prowadzący postępowanie wydaje decyzję o umorzeniu postępowania, jeżeli stwierdzi, że niezgodność wyrobu z zasadniczymi, szczegółowymi lub innymi wymaganiami została usunięta bądź wyrób został wycofany z obrotu.

W tym stanie rzeczy postanowiono, jak w sentencji.

P o u c z e n i e

Na podstawie art. 127 § 3 oraz art. 129 § 2 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. - Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2013 r., poz. 267 z późn. zm.) w związku z art. 43b ustawy o systemie oceny zgodności, 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.

Otrzymuje:

Marlena Sadko
prowadząca działalność
gospodarczą pod firmą
MARLEX Marlena Sadko
ul. Strykowska 143B
91 – 531 Łódź

Z up. Prezesa Urzędu Ochrony
Konkurencji i Konsumentów
Zastępca Dyrektora
Departamentu Nadzoru Rynku
Jadwiga Gunerka

Do wiadomości:

1. Śląski Wojewódzki Inspektor
Inspekcji Handlowej (nr KJ.8361.70.2015)
2. aa