



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR-730-131(15)/13/WK

Warszawa, 21 października 2013 r.

DECYZJA DNR-2/200/2013

Na podstawie art. 41 c ust. 2 pkt 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o systemie oceny zgodności (j.t. Dz. U. z 2010 r. Nr 138, poz. 935 j. t. ze zm.) Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów umarza wszczęte z urzędu postępowanie administracyjne prowadzone przeciwko importerowi Marlenie Sadko prowadzącej działalność gospodarczą pod nazwą MARLEX Marlena Sadko w Łodzi, w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki – telefon/X3793/12, kod EAN 5906709153793, niezgodnej z wymaganiami określonymi w § 5 ust. 5 i § 8 ust. 7 oraz szczegółowymi wymaganiami określonymi w pkt 1.4.1 załącznika 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (Dz. U. z 2011 r. Nr 83, poz. 454 ze zm.), z uwagi na wycofanie wyrobu z obrotu.

UZASADNIENIE

W toku kontroli przeprowadzonej u Dariusza Gottwalda prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą Dariusz Gottwald Przedsiębiorstwo Handlowe „Cora” w Częstochowie, inspektorzy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Katowicach, Delegatura w Częstochowie stwierdzili w ofercie handlowej zabawkę – telefon/X3793/12, kod EAN 5906709153793.

Kontrolowany przedsiębiorca zakupił zabawkę od Shantou Hexing Plastic Toys Factory, Yutan RD.Chengai District, Shantou, City, Guangdong, China w ilości 432 sztuk na podstawie faktury nr CI1209/09 z dnia 29 sierpnia 2012 r.

Zabawką jest telefon wykonany z kolorowego, twardego tworzywa sztucznego. Na telefonie naklejono kolorową papierową naklejkę pokrytą bezbarwną, przezroczystą folią. Zabawka posiada 9 przycisków oraz głośnik. Do telefonu za pomocą linki przymocowano słuchawkę. Pod spodem telefonu znajduje się przedział na baterie, którego pokrywa otwiera się po zastosowaniu dwóch niezależnych ruchów.

Na opakowaniu zabawki znajdują się: znak CE, znak graficzny dotyczący wieku (0-3), rysunek przedstawiający sposób ułożenia baterii w zabawce z zaznaczoną biegunowością (+/-), kształtem, napięciem oraz napisem 1.5V AA, oznakowanie 3M+, napisy: Xin Anda HK-880". Ponadto na opakowaniu naklejono dwie etykiety zawierające m.in.: znak CE, znak graficzny ostrzegawczy dotyczący wieku (0-3), kod EAN 5906709153793, *informacje i ostrzeżenia: Ostrzeżenie!!! Zachować dla celów informacyjnych. Opakowanie nie jest zabawką, nie udostępniać do zabawy. Obsługa i montaż zgodnie z rysunkami lub instrukcją umieszczoną w środku. Produkt nieodpowiedni dla dzieci poniżej 3 lat. Importer: Marlex – Marlena Sadko, 91-531, Łódź, ul. Strykowska 143B, telefon/X3793/12 Weimin Toys Factory Chenghai, Shantou, City, Guangdong, China.*

W przedziale na baterie znajdują się: oznaczenie kształtu baterii wraz z zaznaczoną biegunowością (+/-) oraz napisami: „UM-3”.

Intensywny kolor zabawki oraz wydawane przez nią dźwięki przyciągają wzrok i uwagę dziecka. Zabawka ma prosty wzór i owalny kształt. Jest łatwa w chwytaniu i użytkowaniu. Zabawka należy do zabawek tematycznych, które służą do naśladowania osób dorosłych.

Biorąc pod uwagę cechy zabawki oraz uwzględniając wytyczne Komitetu Technicznego ds. Bezpieczeństwa Zabawek (Raport PKN-CEN/CR 14379:2007 „*Klasyfikacja Zabawek. Wytyczne*” Tablica 17: „Zabawki tematyczne” – kategoria P) Śląski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej zgodnie z pkt 8.1 PN-EN 71-1:2011 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*” poddał ją badaniom o surowszych parametrach, tj. dla zabawek przeznaczonych dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy.

Badania laboratoryjne (sprawozdanie z badań nr 102/2013) wykazały, że zabawka nie spełnia wymagań PN-EN 71-1:2011 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*”, określonych w:

- pkt 5.4b, z uwagi na przekroczoną dopuszczalną długość linki przy zabawce (stwierdzono: 292,0 mm wg. normy do 220 mm);
- pkt 7.1, z uwagi na umieszczenie ostrzeżenia graficznego i słownego dotyczącego wieku (0-3) sprzecznych z przewidywanym użytkowaniem zabawki określonych na podstawie ich funkcji, rozmiarów i charakterystyki.

Ponadto badania wykazały, że zabawka nie spełnia wymagań określonych w pkt 7.4 normy PN-EN 62115: 2005 „*Zabawki elektryczne. Bezpieczeństwo użytkowania*”, z uwagi na brak instrukcji dla zabawek zasilanych bateriami.

W związku z powyższym Śląski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej uznał, że zabawka - telefon/X3793/12, kod EAN 5906709153793 jest niezgodna z wymaganiami określonymi w § 5 ust. 5 i § 8 ust. 7 oraz szczegółowymi wymaganiami określonymi w pkt 1.4.1 załącznika 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (Dz. U. z 2011 r. Nr 83, poz. 454 ze zm.), zwanego dalej „rozporządzeniem” i przekazał akta kontroli Prezesowi Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, w celu wszczęcia postępowania administracyjnego na podstawie ustawy o systemie oceny zgodności.

Pismem z dnia 24 maja 2013 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów zawiadomił importera Marlenę Sadko prowadzącą działalność gospodarczą pod nazwą MARLEX Marlena Sadko w Łodzi, o wszczęciu z urzędu postępowania w sprawie wprowadzonej do obrotu - zabawki /X3793/12, kod EAN 5906709153793, niezgodnej z wymaganiami określonymi w:

- § 5 ust. 5 rozporządzenia, z uwagi na brak instrukcji użytkowania dla zabawek zasilanych wymiennymi bateriami;
- § 8 ust. 7 rozporządzenia, z uwagi na umieszczenie ostrzeżenia graficznego i słownego dotyczącego wieku (0-3) sprzecznych z przewidywanym użytkowaniem zabawki, określonych na podstawie ich funkcji, rozmiarów i charakterystyki;
- pkt 1.4.1 załącznika 1 do rozporządzenia, z uwagi na przekroczoną dopuszczalną długość linki przy zabawce, która może utworzyć samozaciskującą się pętlę wokół szyi dziecka, powodując ryzyko jego uduszenia.

Jednocześnie Prezes UOKiK zwrócił się do strony o określenie jej roli w obrocie wyrobami będącymi przedmiotem niniejszego postępowania i wskazanie, czy przekazana w toku kontroli faktura No. C11209/09 z dnia 29 sierpnia 2012 r. stanowi jedyny dokument, na podstawie którego dokonano zakupu 432 sztuk wyrobu. Ponadto zwrócił się do strony o przekazanie zestawienia adresowego odbiorców wyrobu ze wskazaniem ilości wyrobów dostarczonej każdemu z nich oraz podanie ilości posiadanego na stanie wyrobu.

W dniu 10 czerwca 2013 r. wpłynęło do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów pismo strony z dnia 6 czerwca 2013 r., w którym poinformowała, że faktura No. C11209/09 z dnia 29 września 2012 r. stanowi jedyny dokument zakupu wyrobu oraz że nie posiada go już na stanie magazynowym. Ponadto strona zwróciła się o przesłanie wyników badań laboratoryjnych wyrobu. Do pisma dołączyła fakturę zakupu, SAD oraz zestawienie adresowe odbiorców wyrobu wraz z ilością wyrobu dostarczonego każdemu z nich.

Postanowieniem z dnia 19 czerwca 2013 r. Prezes UOKiK wyznaczył stronie termin 21 dni na usunięcie niezgodności wyrobów bądź wycofanie go z obrotu oraz powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach w dzienniku o zasięgu ogólnopolskim. Strona została poinformowana o dowodach, jakie powinna przedstawić na okoliczność podjętych działań.

Jednocześnie pismem z dnia 19 czerwca 2013 r. Prezes UOKiK przekazał stronie sprawozdanie z badań (nr 102/2013) z dnia 18 kwietnia 2013 r.

W dniu 22 lipca 2013 r. wpłynęło do UOKiK pismo strony z dnia 18 lipca 2013 r., którym strona przekazała wzór pisma skierowanego do odbiorców, oryginały oświadczeń odbiorców o braku wyrobu na stanie magazynowym, poświadczone za zgodność z oryginałem kopie faktur korygujących, wycinek z gazety, w której zamieszczono ogłoszenie powiadomienia konsumentów o stwierdzonej niezgodności zabawki. Ponadto strona poinformowała, że oczekuje na przekazanie oświadczenia ostatniego odbiorcy.

W dniu 24 lipca 2013 r. strona nadesłała ostatnie brakujące oświadczenie odbiorcy o braku wyrobu na stanie magazynowym.

W związku z przekazaniem przez stronę oświadczeniem kontrolowanego przedsiębiorcy potwierdzających brak wyrobu na stanie magazynowym, Prezes UOKiK pismem z dnia 24 lipca 2013 r. zwrócił się do niego o wyjaśnienie, czy posiada na stanie magazynowym zabezpieczoną próbkę kontrolną wyrobu.

W dniu 5 sierpnia 2013 r. kontrolowany przedsiębiorca poinformował, że zabezpieczona próbka kontrolna zabawki /X3793/12, kod EAN 5906709153793 znajduje się na jego stanie magazynowym. Zwrócił się również do Prezesa UOKiK o poinformowanie o sposobie jej dalszego zagospodarowania, tj. zwrócenia do importera albo zutylizowania.

Pismem z dnia 28 sierpnia 2013 r. Prezes UOKiK zwrócił się do Śląskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej o zwolnienie próbki kontrolnej wyrobu, zabezpieczonej na stanie magazynowym kontrolowanego przedsiębiorcy. Jednocześnie pismem z dnia 28 sierpnia 2013 r. Prezes UOKiK powiadomił kontrolowanego o konieczności zwrotu próbki kontrolnej wyrobu do importera, po jej uprzednim zwolnieniu przez Śląskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej. W tym samym dniu Prezes UOKiK poinformował również importera o konieczności nadesłania poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii faktury korygującej potwierdzającej wycofanie wyrobu od kontrolowanego przedsiębiorcy po jego zwolnieniu, jako próbki kontrolnej.

Pismem z dnia 23 września 2013 r. strona nadesłała poświadczoną za zgodność z oryginałem kopię faktury korygującej.

Strona została poinformowana o prawie do zapoznania się ze zgromadzonymi aktami sprawy oraz prawie wypowiedzenia się, co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań. Jednakże z powyższych uprawnień nie skorzystała.

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.

W toku postępowania, ustalono że Marlena Sadko prowadząca działalność gospodarczą pod nazwą MARLEX Marlena Sadko w Łodzi, jest importerem wprowadzonej do obrotu zabawki – telefon/X3793/12, kod EAN 5906709153793.

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. Natomiast zgodnie 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.

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. (Dz. U. z 2011 r. Nr 83, poz. 454 ze zm.).

Badania laboratoryjne (sprawozdanie z badań nr 102/2013) wykazały, że zabawka wymagań określonych w pkt 5.4b i pkt 7.1 normy PN-EN 71-1:2011 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*” oraz pkt 7.4 normy PN-EN 62115: 2005 „*Zabawki elektryczne. Bezpieczeństwo użytkowania*”.

Wyniki badań laboratoryjnych uzasadniały wszczęcie z urzędu przez Prezesa UOKiK postępowania administracyjnego, na podstawie art. 41 ust. 1 ustawy o systemie oceny zgodności, przeciwko importerowi Marlenie Sadko prowadzącej działalność gospodarczą pod nazwą MARLEX Marlena Sadko w Łodzi w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki – telefon/X3793/12, kod EAN 5906709153793, niezgodnej z wymaganiami określonymi w § 5 ust. 5 i § 8 ust. 7 oraz szczegółowymi wymaganiami określonymi w pkt 1.4.1 załącznika 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia.

Zgodnie z zasadniczymi wymaganiami bezpieczeństwa określonymi w § 5 ust. 5 rozporządzenia producent lub importer dołącza do zabawki instrukcję użytkowania oraz informacje dotyczące bezpieczeństwa, sformułowane w języku polskim. Zgodnie natomiast z § 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. Jednocześnie zgodnie z pkt 1.4.1 załącznika 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia zabawki i ich części muszą być tak zaprojektowane i wyprodukowane, aby nie mogły stwarzać ryzyka uduszenia użytkownika wskutek owinięcia się wokół szyi lub poprzez odcięcie mu dopływu powietrza w wyniku zewnętrznego zatkania dróg oddechowych przez usta i nos.

Prezes UOKiK powiadomił stronę, o możliwości podjęcia działań zmierzających do usunięcia niezgodności wyrobów bądź wycofania ich 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 strona nadesłała do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów m.in.: zestawienie adresowe odbiorców wyrobów, oryginały oświadczeń odbiorców o braku wyrobów na stanie magazynowym, poświadczone za zgodność z oryginałem kopie faktur korygujących oraz wycinek z gazety, w której zamieszczono ogłoszenie powiadomienia konsumentów o stwierdzonej niezgodności.

Przedstawione przez stronę 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 j.t.) 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 nazwą
MARLEX Marlena Sadko

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

Do wiadomości:

1. Śląski Wojewódzki Inspektor
Inspekcji Handlowej (nr KJ-D-Cz.8361.21.2013 r.;
KJ-D-Cz.8361.30.2013)
2. aa