



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR-730-106(19)/09/KZ

Warszawa, 29 marca 2010 r.

Decyzja DNR-2/83/2010

Na podstawie art. 41 c ust. 2 pkt 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o systemie oceny zgodności (Dz. U. z 2004 r. Nr 204, poz. 2087 ze zm.)

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów

umarza wszczęte z urzędu postępowanie w sprawie dystrybuowania przez Tadeusza Spyrę, prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą „GOLDSPYR” w Olkuszu, zabawki – „maskotka rybka NGEMM788”, kod EAN 5900308162613, niezgodnej z zasadniczymi wymaganiami określonymi w § 9 rozporządzenia Ministra Gospodarki, Pracy i Polityki Społecznej z dnia 14 listopada 2003 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (Dz. U. Nr 210, poz. 2045 ze zm.), w związku z wycofaniem wyrobu z obrotu.

UZASADNIENIE

W toku kontroli przeprowadzonej w sklepie „Carrefour” w Szczecinie, należącym do „Carrefour” Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie, inspektorzy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Szczecinie stwierdzili w ofercie handlowej zabawkę – „maskotka rybka NGEMM788”, kod EAN 5900308162613.

Z uwagi na to, że zabawka oznaczona była nazwą i adresem dystrybutora GOLDSPYR, Zachodniopomorski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej w Szczecinie skierował do ww. dystrybutora żądanie przedstawienia dowodów potwierdzających, iż zabawka – „maskotka rybka NGEMM788”, kod EAN 5900308162613, spełnia zasadnicze wymagania. W odpowiedzi uzyskano informacje, iż GOLDSPYR nigdy nie sprzedawał żadnego wyrobu do Carrefour Sp. z o. o. i jest jedynie dystrybutorem ww. wyrobu, natomiast jego importerem jest TREX Sp. z o. o., na dowód czego przekazano faktury sprzedaży

zabawki. Wobec powyższego, Prezes UOKiK w dniu 24 sierpnia 2009 r. skierował do przedsiębiorcy TREX Sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku pismo z prośbą o przekazanie poświadczonych za zgodność z oryginałem: dokumentu SAD, faktury zakupu przedmiotowej zabawki od dostawcy bądź producenta oraz wypisu z Krajowego Rejestru Sądowego. Pisma kierowane przez Zachodniopomorskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej w Szczecinie do TREX Sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku, wracały z adnotacją poczty informującą o zmianie adresu. W związku z tym oraz brakiem odpowiedzi na pismo skierowane do TREX Sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku, Prezes UOKiK zwrócił się do Ministerstwa Sprawiedliwości Departament CORS i IR Centralnej Informacji Krajowego Rejestru Sądowego w Warszawie z prośbą o wypis z Krajowego Rejestru Sądowego. Na podstawie uzyskanego dokumentu Prezes UOKiK zlecił przeprowadzenie kontroli u przedsiębiorcy TREX Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie. W toku kontroli Prezes Zarządu „TREX” Sp. z o.o. – po sprawdzeniu w księgowości Spółki - oświadczył, iż nie posiada dokumentów dotyczących zabawki – „maskotka rybka NGEMM788”, kod EAN 5900308162613.

W związku z nieustaleniem wprowadzającego do obrotu postępowanie wszczęto wobec dystrybutora.

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

Przedmiotowa zabawka jest to miękka, wypchana rybka, pokryta materiałami włókienniczymi, posiadająca plastikowe oczy o średnicy ok. 16 mm. Na zabawce naklejono kółka z folii odblaskowej o średnicy ok. 4 mm.

Na metce przyszytej do zabawki umieszczono: znak CE, kod EAN 5900308162613, numer wyrobu NGEMM788, znak graficzny ostrzegawczy dotyczący wieku (0-3), nazwę i adres dystrybutora – GOLDSPYR - Sosnowiec, ul. Braci Mieroszewskich 50, GOLDSPYR-Poznań, ul. Pokrzywno 9a, Nowa-Piaseczno, ul. Puławska 38, Nowa-Gdynia, ul. Pucka 11, nazwę wyrobu – maskotka, a także następujące informacje: *„Zgodność z zasadniczymi wymogami dla zabawek określonymi w Rozporządzeniu Ministra Gospodarki i Polityki Społecznej z dnia 14 listopada 2003 r. dotyczącymi bezpieczeństwa. Uwaga! Używaj zabawek zgodnie z przeznaczeniem. Zachowaj instrukcję zabawki. Zabawka nieodpowiednia dla dzieci poniżej 3 roku życia. Zawiera drobne elementy. Używać wyłącznie pod opieką rodziców”*.

Mając na uwadze funkcje i cechy charakterystyczne zabawki, wskazujące na jej przeznaczenie dla dzieci poniżej 3 lat oraz posiłkując się wytycznymi Komitetu Technicznego

ds. Bezpieczeństwa Zabawek (Raport PKN-CEN/CR 14379:2007 „Klasyfikacja Zabawek. Wytyczne”), Wojewódzki Inspektorat Inspekcji Handlowej w Szczecinie, zlecił laboratorium przeprowadzenie badań o surowszych parametrach, tj. na zgodność z wymaganiami dla zabawek przeznaczonych dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy.

Badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów z siedzibą w Lublinie (sprawozdanie z badań nr 131/2009) wykazały, że ww. zabawka nie spełnia wymagań pkt 5.1 normy PN-EN 71-1:2008 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*”, z uwagi na pojawienie się w wyniku badania zabawki plastikowych elementów, które mieszczą się całkowicie w cylindrze do badania małych części.

Na podstawie otrzymanych wyników badań, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (UOKiK) uznał, iż zabawka – „maskotka rybka NGEMM788”, kod EAN 5900308162613, nie spełnia zasadniczych wymagań określonych w § 9 rozporządzenia Ministra Gospodarki, Pracy i Polityki Społecznej z dnia 14 listopada 2003 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (Dz. U. Nr 210, poz. 2045 ze zm.), zwanego dalej „rozporządzeniem”, z uwagi na pojawienie się w wyniku badania zabawki plastikowych elementów, które mieszczą się całkowicie w cylindrze do badania małych części.

W związku z powyższym, Prezes UOKiK pismem z dnia 28 grudnia 2009 r. powiadomił dystrybutora Tadeusza Spyre, prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą „GOLDSPYR” w Olkuszu, zwanego dalej „stroną”, o wszczęciu postępowania administracyjnego w sprawie wprowadzenia do obrotu zabawki – „maskotka rybka NGEMM788”, kod EAN 5900308162613, niezgodnej z zasadniczymi wymaganiami określonymi w § 9 rozporządzenia.

Jednocześnie Prezes UOKiK postanowieniem z dnia 28 grudnia 2009 r., wydanym na podstawie art. 41b ust. 1 ustawy o systemie oceny zgodności, wyznaczył stronie postępowania termin 21 dni na wycofanie z obrotu kwestionowanego wyrobu lub usunięcie stwierdzonych niezgodności oraz wyjaśnił, jakie należy przedstawić dowody na powyższą okoliczność.

W piśmie z dnia 21 stycznia 2010 r. strona poinformowała Prezesa UOKiK, iż podjęła działania zmierzające do wycofania z obrotu zabawki – „maskotka rybka NGEMM788”, kod EAN 5900308162613. Strona oświadczyła, iż niezwłocznie dokonała sprawdzenia stanów magazynowych wyrobu, stwierdzając brak wyrobu na magazynie. Ponadto strona sporządziła listę odbiorców zabawki – „maskotka rybka NGEMM788”, kod EAN 5900308162613 i wysłała do nich pisma z prośbą o informacje czy posiadają te wyroby na stanie magazynowym. W załączeniu strona nadesłała wzór pisma skierowanego do

dystrybutorów wyrobu. Jednocześnie strona nadesłała kserokopie książki nadawczej, poświadczającej nadanie przesyłek pocztowych do dystrybutorów wyrobu. Ponadto strona złożyła oświadczenie, iż dystrybutor wyrobu NG EURODISTRIBUTION S.R.L. w Rumunii uległ likwidacji. Strona poinformowała Prezesa UOKiK, iż po otrzymaniu informacji od odbiorców, iż posiadają wyrób, zabawka – „maskotka rybka NGEMM788”, kod EAN 5900308162613, zostanie zwrócona do strony, a odbiorcy otrzymają faktury korygujące. Do pisma strona załączyła oświadczenia o nieposiadaniu zabawki – „maskotka rybka NGEMM788”, kod EAN 5900308162613.

Pismem z dnia 10 lutego 2010 r. Prezes UOKiK wezwał stronę do przedstawienia dowodów potwierdzających wycofanie wyrobu z obrotu oraz wyjaśnił, jakie należy na tę okoliczność przedstawić dowody. Prezes UOKiK wskazał dystrybutorów, którzy nie przedstawili faktur korygujących lub oświadczeń o nieposiadaniu przedmiotowego wyrobu na stanie magazynowym. Ponadto Prezes UOKiK zwrócił się do strony z prośbą o wyjaśnienie nazwy jednego z dystrybutorów, wymienionego na liście odbiorców wyrobu i oznaczonego jako sklep wielobranżowy. Jednocześnie powiadomił stronę o zamiarze wydania decyzji nakazującej wycofanie przedmiotowego wyrobu z obrotu oraz powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach. Ponadto poinformował stronę o tym, iż zgodnie z art. 21 ust. 3 rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (WE) NR 765/2008 z dnia 9 lipca 2008 r. ustanawiającego wymagania w zakresie akredytacji i nadzoru rynku odnoszącego się do warunków wprowadzania produktów do obrotu i uchylającego rozporządzenie (EWG) nr 339/93 (Dz. Urz. UE L 218/30 z dnia 13 sierpnia 2008 r.), podmiot gospodarczy przed wydaniem decyzji w terminie nie krótszym niż 10 dni ma możliwość przedstawienia swojego stanowiska w sprawie.

Pismem z dnia 1 marca 2010 r. strona nadesłała brakujące oświadczenia o nieposiadaniu zabawki – „maskotka rybka NGEMM788”, kod EAN 5900308162613 i podała nazwę dystrybutora wyrobu oznaczonego na liście jako sklep wielobranżowy.

Pismem z dnia 11 marca 2010 r. Prezes UOKiK poinformował stronę o przysługującym jej prawie do zapoznania się z aktami i prawie do wypowiedzenia się co do zebranych dowodów i materiałów.

Pismem z dnia 22 marca 2010 r. nadesłano faktury zakupu ww. wyrobu, dokument SAD, notę obciążeniową, list przewozowy, dokument dotyczący listy przewożonych wyrobów oraz świadectwo pochodzenia wyrobu.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów ustalił i stwierdził:

Przedsiębiorca Tadeusz Spyra, prowadzący działalność gospodarczą pod nazwą „GOLDSPYR” w Olkuszu jest dystrybutorem zabawki – „maskotka rybka NGEMM788”, kod EAN 5900308162613.

Zgodnie z art. 5 pkt 23 ustawy o systemie oceny zgodności, za dystrybutora uważa się osobę fizyczną lub prawną albo jednostkę organizacyjną nieposiadającą osobowości prawnej, która dostarcza lub udostępnia wyrób po jego wprowadzeniu do obrotu.

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 przypadku zabawek, zastosowanie mają przepisy rozporządzenia Ministra Gospodarki, Pracy i Polityki Społecznej z dnia 14 listopada 2003 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek.

Badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów z siedzibą w Lublinie (sprawozdanie z badań nr 131/2009) wykazały, że ww. zabawka nie spełnia wymagań pkt 5.1 normy PN-EN 71-1:2008 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*”, z uwagi na pojawienie się w wyniku badania zabawki plastikowych elementów, które mieszczą się całkowicie w cylindrze do badania małych części.

Zgodnie z art. 13 ust. 1 ustawy o systemie oceny zgodności, domniemywa się, że wyrób spełnia określone zasadnicze wymagania, jeżeli jest zgodny z odpowiednimi postanowieniami norm zharmonizowanych. Jako że norma PN-EN 71-1:2008 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*” w oparciu, o którą wykonano badania laboratoryjne, jest normą zharmonizowaną, a przeprowadzone badania wykazały jej naruszenie, Prezes UOKiK stwierdził niezgodność zabawki – „maskotka rybka NGEMM788”, kod EAN 5900308162613 z wymaganiami zasadniczymi określonymi w § 9 rozporządzenia, z uwagi na pojawienie się w wyniku badania zabawki plastikowych elementów, które mieszczą się całkowicie w cylindrze do badania małych części.

Z przepisu § 9 ust. 1 rozporządzenia wynika, że zabawki i ich części składowe oraz wszelkie odłączalne ich części, służące do zabawy dla dzieci w wieku do lat 3, muszą mieć takie wymiary, aby nie było możliwe ich połknięcie lub wprowadzenie do jakiegokolwiek otworu w ciele dziecka.

Przepis § 9 ust. 2 rozporządzenia stanowi, że zabawki, ich części, a także opakowania, w których są wprowadzone one do obrotu, nie mogą powodować ryzyka uduszenia albo udławienia.

Stwierdzone niezgodności uzasadniały wszczęcie przez Prezesa UOKiK postępowania administracyjnego mającego na celu doprowadzenie do usunięcia niezgodności lub wycofania wyrobu z obrotu.

W toku postępowania administracyjnego strona nie kwestionowała, iż – „maskotka rybka NGEMM788”, kod EAN 5900308162613, nie spełnia wymagań zasadniczych określonych w § 9 rozporządzenia oraz przedstawiła listę dystrybutorów wyrobu. Ponadto strona skierowała do dystrybutorów pisma, informujące o konieczności wycofania wyrobu z obrotu, na dowód powyższych działań przedstawiła kserokopię książki nadawczej. Jednocześnie strona nadesłała oświadczenia odbiorców o braku ww. wyrobu na stanie magazynowym.

Zgodnie z art. 41 c ust. 2 pkt 2 ustawy o systemie oceny zgodności organ prowadzący postępowanie wydaje decyzję o umorzeniu postępowania, jeżeli stwierdzi, że wyrób został wycofany z obrotu.

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

Pouczenie

Na podstawie art. 127 § 3 w związku z art. 129 § 2 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. - Kodeks postępowania administracyjnego (tekst jedn. Dz. U. z 2000 r. Nr 98, poz. 1071 ze zm.), w związku z art. 42 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.

z up. Prezesa Urzędu Ochrony
Konkurencji i Konsumentów
ZASTĘPCA DYREKTORA
Departamentu Nadzoru Rynku
Jadwiga Gunerka

Otrzymują:

Tadeusz Spyra „GOLDSPYR”
ul. Ołowiana 6
32-300 Olkusz

Do wiadomości

1. „Carrefour” Sp. z o. o.
ul. Targowa 72
03-734 Warszawa
2. Zachodniopomorski Wojewódzki Inspektor
Inspekcji Handlowej
3. a/a