



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR-730-246(14)/13/AWM/JWS

Warszawa, 07 marca 2014 r.

DECYZJA DNR-2/ 42 /2014

Na podstawie art. 41 c ust. 2 pkt 2 w zw. z art. 38 ust. 3 pkt 1 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o systemie oceny zgodności (tekst jedn. Dz. U. z 2010 r. Nr 138, poz. 935 ze zm.) Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów umarza wszczęte z urzędu postępowanie administracyjne w sprawie wprowadzenia do obrotu przez importera TROPIC - IMPORTER JAROSŁAW POPKOWSKI, WOJCIECH ŻMIEJKO, MONIKA POPKOWSKA, ANETA KONIK SPÓŁKA JAWNA z siedzibą w Gdyni, wyrobu produkcji chińskiej - *ZABAWKA* (grzechotka do rączki), Item no: SE040854, kod EAN 5906713813393, niezgodnego z wymaganiami określonymi w § 5 ust. 4 oraz § 8 ust. 7 rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek oraz w pkt 1.4.2. i pkt 1.4.3. załącznika nr 1 „*Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa*” do tego rozporządzenia (Dz. U. Nr 83, poz. 454 ze zm.), w związku z wycofaniem ww. wyrobu z obrotu.

UZASADNIENIE

W toku kontroli przeprowadzonej w dniach 12 - 23 sierpnia 2013 r. w firmie przy ul. Handlowej 7 w Białymstoku, należącej do Pawła Żmiejkę, prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą: PABLOS Paweł Żmiejkę w Białymstoku, inspektorzy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Białymstoku stwierdzili w ofercie handlowej, m.in. zabawkę - Item no: SE040854 (grzechotka do rączki), kod EAN 5906713813393.

Jak wynikało z załączonych do akt sprawy dokumentów, przedmiotowa zabawka zakupiona została przez TROPIC IMPORTER SP. J. w ilości 7680 szt. od chińskiego przedsiębiorcy SENCO INTERNATIONAL LIMITED, 1201 Room, Xiehe Building, Chenghai Area, Shantou City, Guang Dong, China, na podstawie faktury INVOICE NO.: AGNE1204-4 z dnia 12 lipca 2012 r. Nadto dokument SAD z dnia 31 sierpnia 2012 r. wskazywał, że przedsiębiorca TROPIC IMPORTER Sp. jawna z siedzibą w Gdyni jest wprowadzającym wskazany wyrób do obrotu.

Natomiast kontrolowany, tj. Paweł Żmiejko zakupił ww. zabawkę w ilości 384 szt. od Maxx Wojciech Żmiejko, ul. Węgierska 51, 15-612 Białystok na podstawie faktury VAT 932/2013 z dnia 15 maja 2013 r.

Przedmiotowa zabawka jest to grzechotka w kształcie marakasu wykonana ze sztywnego tworzywa sztucznego o dł. ok. 145 mm i wadze ok. 20g. Uchwyt grzechotki ma dł. ok. 75 mm, a jego średnica wynosi od ok. 15 do 20 mm. Największa średnica „główki” grzechotki wynosi 56 mm. Wewnątrz zabawki znajdują się elementy grzechoczące.

Opakowanie zabawki stanowi przezroczysta torebka foliowa zaklejona z jednej strony, co umożliwia wielokrotne jej zamknięcie.

Na naklejce umieszczonej na opakowaniu znajdują się następujące informacje:

- nazwa wyrobu: „ZABAWKA, Item no.: SE040854”;
- kod kreskowy 5906713813393;
- dane importera: „TROPIC-IMPORTER Sp. J., Gdynia, ul. Pucka 28, Łazy k/Warszawy, Al. Krakowska 225, www.tropic-importer.pl”;
- kraj produkcji: „Wyprodukowano w Chinach”;
- oznakowanie CE;
- znak graficzny ostrzegawczy dotyczący wieku (0-3);
- informacje i ostrzeżenia: „Zabawka nieodpowiednia dla dzieci poniżej 3 roku życia. Uwaga! Zabawka zawiera małe części, ryzyko połknięcia. Opakowanie należy zachować z uwagi na ważne informacje. Uwaga: opakowanie nie jest integralną częścią zabawki i należy je usunąć wraz z wszystkimi jego elementami przed podaniem dziecku. Opakowanie nie służy do zabawy.”

Zważywszy, iż zgodnie z wytycznymi Komitetu Technicznego ds. Bezpieczeństwa Zabawek (Raport PKN-CEN/CR 14379:2007 *Klasyfikacja zabawek. Wytyczne.*), zabawki o prostych wzorach, łatwe do chwytania małymi rączkami, służące do potrząsania, grzechotania lub ściskania, w tym m.in. grzechotki, są klasyfikowane do kategorii V – *Zabawki dla niemowląt do oglądania, chwytania i/lub ściskania* jako przeznaczone wyłącznie dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy, na zlecenie Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Białymstoku przedmiotową zabawkę poddano badaniom laboratoryjnym o surowszych parametrach, właściwym dla zabawek dla dzieci w wieku poniżej 3 lat.

Badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów w Lublinie (sprawozdanie z badań nr 252/2013 z dnia 06 września 2013 r.) wykazały, że przedmiotowa grzechotka nie spełnia wymagań określonych w następujących punktach normy PN-EN 71:2011 *Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*”:

- pkt 5.1f, z uwagi na niedopuszczalne pęknięcie obudowy grzechotki, w trakcie badania wytrzymałości udarowościowej - które stwarza zagrożenie pojawienia się małych, grzechoczących elementów;
- pkt 5.8b, z uwagi na niewłaściwy kształt i rozmiar uchwytu grzechotki (uchwyt grzechotki wystaje poza podstawę wzornika A i B).
- pkt 7.1, z uwagi na umieszczenie ostrzeżeń sprzecznych z zamierzonym sposobem użytkowania zabawki, zgodnie z jej funkcją, rozmiarem i charakterystyką, tj. ostrzeżenia graficznego i słownego dotyczącego wieku (0-3) oraz informacji o zawartości małych części (zabawka nie posiada małych, odłączalnych części).

W związku ze stwierdzonymi niezgodnościami, Podlaski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej uznał, że zabawka nie spełnia wymagań określonych w rozporządzeniu Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (zwanego dalej „rozporządzeniem MG”) i przekazał akta z przeprowadzonej kontroli do Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (dalej również „Prezes UOKiK”) w celu wszczęcia postępowania administracyjnego na podstawie ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o systemie oceny zgodności (dalej zwanej „ustawą o systemie oceny zgodności”).

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów pismem z dnia 08 października 2013 r. zawiadomił importera – TROPIC IMPORTER Jarosław Popkowski, Wojciech Żmiejko, Monika Popkowska, Aneta Konik Spółka jawna z siedzibą w Gdyni (zwanego dalej „stroną postępowania”) o wszczęciu z urzędu postępowania administracyjnego w sprawie wprowadzenia do obrotu wyrobu produkcji chińskiej – *ZABAWKA* (grzechotka do rączki), Item no: SE040854, kod EAN 5906713813393, niespełniającego wymagań określonych w następujących przepisach:

- 1) § 8 ust. 7 rozporządzenia MG, z uwagi na umieszczenie na opakowaniu zabawki ostrzeżenia w formie graficznej i słownej (0-3), o którym mowa w pkt 2.1. załącznika nr 3 „*Wymagania Dotyczące Instrukcji i Ostrzeżeń*” do rozporządzenia MG, a które to ostrzeżenie jest sprzeczne z przewidywanym użytkowaniem zabawki, ponieważ zabawka ze względu na swoją funkcję, cechy i charakter jest przeznaczona dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy i powinny spełniać wymagania dla tej kategorii wiekowej;
- 2) pkt 1.4.2. i pkt 1.4.3. załącznika nr 1 „*Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa*” do rozporządzenia MG, z uwagi na pojawienie się w wyniku badania pęknięcia obudowy grzechotki, które stwarza zagrożenie pojawienia się małych elementów, co stanowi niebezpieczeństwo dla dziecka, ponadto grzechotka posiada niewłaściwy kształt geometryczny, co może powodować ryzyko uduszenia lub udławienia.

W odpowiedzi, w piśmie z dnia 14 października 2013 r. (data wpływu 21 października 2013 r.) strona przedstawiła rozliczenie sprzedaży zabawki wraz z danymi adresowymi 8 kontrahentów.

Prezes UOKiK w piśmie z dnia 21 listopada 2013 r. zawiadomił stronę, iż w związku z przeprowadzonymi przez inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Białymstoku badaniami organoleptycznymi próbki ww. zabawki (Sprawozdanie z badań organoleptycznych nr 2 z dnia 13 sierpnia 2013 r.) rozszerza toczące się postępowanie administracyjne o przepis § 5 ust. 4 rozporządzenia MG, z uwagi na nieumieszczenie na zabawce lub jej opakowaniu nazwiska i adresu kontaktowego producenta.

Następnie Prezes UOKiK postanowieniem z dnia 26 listopada 2013 r. wyznaczył stronie postępowania termin 21 dni na usunięcie niezgodności ww. wyrobu lub wycofanie go z obrotu oraz powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach na stronie internetowej www.tropic-importer.pl oraz w jednym dzienniku (gazecie) o zasięgu ogólnopolskim. Ponadto poinformował spółkę, jakie należy przedstawić dowody, potwierdzające podjęcie ww. działań.

W dniu 23 grudnia 2013 r. strona przedstawiła część dowodów w postaci oświadczeń 4 kontrahentów o nieposiadaniu zabawki na stanie magazynowym oraz wydruku ogłoszenia ze strony internetowej i kopii strony z „Gazety Polskiej” z dnia 09 grudnia 2013 r., na której zamieszczono ogłoszenie.

Kolejne oświadczenia 3 odbiorców zabawki strona przekazała przy piśmie z dnia 09 stycznia 2014 r. (data wpływu 15 stycznia 2014 r.).

W związku z nieprzedstawieniem oświadczenia przez jednego z odbiorców, Prezes UOKiK w dniu 17 stycznia 2014 r. zwrócił się do tego kontrahenta o złożenie oświadczenia o stanie posiadania kwestionowanej zabawki.

Z oświadczenia nadesłanego w odpowiedzi na żądanie Prezesa UOKiK wynikało, iż kontrahent nie posiada na stanie magazynowym przedmiotowej grzechotki.

Wobec powyższego, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów pismem z dnia 29 stycznia 2014 r. poinformował stronę o prawie do zapoznania się ze zgromadzonymi aktami sprawy oraz prawie wypowiedzenia się, co do zebranych w sprawie dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań przed wydaniem decyzji kończącej postępowanie.

Strona z praw tych nie skorzystała.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów ustalił i stwierdził:

Zgodnie z treścią art. 41a ust. 1 ustawy o systemie oceny zgodności 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.

Przedsiębiorca TROPIC – IMPORTER JAROSŁAW POPKOWSKI, WOJCIECH ŻMIEJKO, MONIKA POPKOWSKA, ANETA KONIK SPÓŁKA JAWNA z siedzibą w Gdyni jest importerm wprowadzającym do obrotu wyrób produkcji chińskiej – *ZABAWKA* (grzechotka do rączki), Item no: SE040854, kod EAN 5906713813393.

Zgodnie z treścią przepisu 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. Natomiast zgodnie z treścią przepisu 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.

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 w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek.

W wyniku badań organoleptycznych stwierdzono, iż ww. zabawka nie spełnia wymagań określonych w § 5 ust. 4 rozporządzenia MG (sprawozdanie z badań nr 2 z dnia 13 sierpnia 2013 r.).

Natomiast badania laboratoryjne wykazały, iż zabawka jest niezgodna z pkt 5.1f, pkt 5.8b i pkt 7.1 normy PN-EN 71-1:2011 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*” (Sprawozdanie z badań nr 252/2013 z dnia 06 września 2013 r.).

W oparciu o wyniki badań, Prezes UOKiK uznał, iż zabawka nie spełnia wymagań określonych w § 5 ust. 4 i § 8 ust. 7 rozporządzenia MG oraz w pkt 1.4.2.

i pkt 1.4.3. załącznika nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia MG.

Treść przepisu § 5 ust. 4 rozporządzenia MG stanowi, że na zabawkach producent oraz importer umieszcza nazwisko, zarejestrowaną nazwę towarową lub zarejestrowany znak towarowy i adres kontaktowy producenta oraz importera, a jeżeli nie jest to możliwe – na opakowaniu lub w dokumencie dołączonym do zabawki. Podany adres kontaktowy musi wskazywać jedno miejsce, w którym można skontaktować się z producentem. Zaś zgodnie z treścią przepisu § 8 ust. 7 rozporządzenia MG, na zabawkach nie mogą być umieszczane 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. Natomiast z treści przepisu pkt 1.4.2. załącznika nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia MG wynika, że 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. W świetle przepisu pkt 1.4.3. ww. załącznika, zabawki 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.

Stwierdzone niezgodności uzasadniały wszczęcie przez Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów postępowania administracyjnego przeciwko TROPIC - IMPORTER JAROSŁAW POPKOWSKI, WOJCIECH ŻMIEJKO, MONIKA POPKOWSKA, ANETA KONIK SPÓŁKA JAWNA z siedzibą w Gdyni, mającego na celu doprowadzenie do usunięcia niezgodności kwestionowanego wyrobu lub wycofania go z obrotu. Bezspornym jest bowiem, że przedmiotowa zabawka, biorąc pod uwagę umiejętności dzieci poniżej 3 roku życia, nie spełnia zasadniczych wymagań bezpieczeństwa i zagraża zdrowiu ich użytkowników – małych dzieci. W tym okresie życia, dzieci chętnie wkładają różne przedmioty do ust, a połknięcie małego elementu może spowodować zadławienie lub uduszenie, natomiast przedmiot o niewłaściwym kształcie geometrycznym grozi zaklinowaniem się w ustach lub gardle dziecka i w konsekwencji- uduszeniem się dziecka.

W toku prowadzonego postępowania strona nie kwestionowała, że przedmiotowy wyrób nie spełnia wymagań określonych w rozporządzeniu MG i podjęła działania mające na celu wycofanie go z obrotu. Na dowód podjętych działań strona przedstawiła listę, zawierającą dane adresowe 8 odbiorców zabawki wraz z rozliczeniem sprzedaży oraz

oświadczenia 7 odbiorców o nieposiadaniu na stanie magazynowym kwestionowanej zabawki. Również kontrahentka strony, do której zwrócił się Prezes UOKiK, oświadczyła, że nie posiada kwestionowanej zabawki. Nadto strona przedstawiła dowody potwierdzające powiadomienie konsumentów o stwierdzonej niezgodności wyrobu, w postaci ogłoszenia internetowego i prasowego.

Zgromadzony w toku prowadzonego postępowania materiał dowodowy jest wystarczający do uznania, iż przedmiotowa zabawka została wycofana z obrotu, a konsumenci poinformowani o stwierdzonych niezgodnościach.

Stosownie do treści art. 41c 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. Zaś zgodnie z treścią art. 38 ust. 3 pkt 1 ustawy o systemie oceny zgodności, postępowania w zakresie wprowadzonych do obrotu lub oddanych do użytku wyrobów niezgodnych z zasadniczymi, szczegółowymi lub innymi wymaganiami prowadzi Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów.

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 Kodeksu postępowania administracyjnego (tekst jedn. Dz.U. z 2013 r., poz. 267) w zw. 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.

z up. Prezesa UOKiK
Zastępca Dyrektora DNR
Jadwiga Gunerka

Otrzymuje:

Agnieszka Kaźmierczak
pełnomocnik -
Tropic Importer Jarosław Popkowski,
Wojciech Żmiejko, Monika Popkowska,
Aneta Konik Sp.j
ul. Pucka 28
81-036 Gdynia

Do wiadomości:

1. Podlaski
Wojewódzki Inspektor
Inspekcji Handlowej
dot.: PU.8361.234, 299.2013
2. aa