



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR-730-158(9)/15/PG

Warszawa, 19 sierpnia 2015 r.

DECYZJA DNR-2/ 182 /2015

Na podstawie art. 41c ust. 2 pkt 2 w związku z art. 38 ust. 3 pkt 1 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 postępowanie administracyjne w sprawie wprowadzonej do obrotu przez GAZELO Sp. z o.o. z siedzibą w Częstochowie zabawki: lalka numer serii G048549-13016-1926, kod EAN 5907773945345 niezgodnej z przepisami określonymi w § 5 ust. 5, § 10 ust. 2 pkt 6 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.), pkt 1.4.2 i pkt 1.4.3 załącznika nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do ww. rozporządzenia oraz § 6 ust. 3 rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 8 maja 2013 r. w sprawie zasadniczych wymagań dotyczących ograniczenia niektórych niebezpiecznych substancji w sprzęcie elektrycznym i elektronicznym (Dz. U. z 2013 r. poz. 547), w związku z wycofaniem z obrotu ww. wyrobu.

UZASADNIENIE

W toku kontroli przeprowadzonej przez inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Lublinie Delegatura w Zamościu u Jolanty Fugiel prowadzącej działalność gospodarczą pod firmą Jolanta Fugiel Firma-Handlowo Usługowa w Zamościu stwierdzono w ofercie handlowej zabawkę lalka numer serii G048549-13016-1926, kod EAN 5907773945345.

W trakcie kontroli ustalono, że kontrolowany przedsiębiorca zakupił ww. zabawkę od spółki GAZELO Sp. z o.o. z siedzibą w Częstochowie na podstawie faktury z dnia 17 listopada 2014 r. nr Fv/3498/2014.

Na ww. zabawce umieszczono nazwę i adres GAZELO Sp. z o.o., ul. Zaciszańska 9/19, 42-226 Częstochowa.

Ww. zabawka to lalka (długości około 240 mm), której tułów wykonano ze sztywnego tworzywa sztucznego, a głowę i kończyny z tworzywa gumopodobnego. Lalka posiada niezamykane oczy oraz włosy związane na dwa kucyki. Zabawka ubrana jest w zdejmowaną sukienkę wykonaną z materiału włókienniczego, na którą naklejono aplikację w postaci jabłka z przyklejonym cekinem w kształcie kwiatuszka (średnica około 9 mm) z twardego tworzywa sztucznego. Po naciśnięciu brzuszka lalka wydaje dźwięki. W korpusie zabawki umieszczono przedział na baterie (3 x 1,5 V R44/AG13, dołączone do zabawki), zamykany pokrywą zabezpieczoną metalowym wkrętem. Zabawka była oferowana w ekspozytorze tekturowym pudełku wraz z innymi zabawkami lalki. Ww. zabawka nie posiada opakowania.

Do zabawki za pomocą plastikowej żyłki przymocowano etykietę z następującymi informacjami: Gazelo Sp. z o.o., 42-226 Częstochowa, ul. Zaciszańska 9/19. Produkt odpowiedni dla dzieci poniżej 3 lat. Wyprodukowano w Chinach. Producent: JIN SHI JIA TOYS FACTORY, CHENGHAI DISTRICT, SHANTOU CITY, GUANGDONG PROVINCE, CHINA. Znak CE, 24 m+, nazwa: lalka, numer serii G048549-13016-1926, kod EAN: 5907773945345, produkt odpowiedni dla dzieci poniżej 3 lat. Opakowanie nie jest zabawką, chronić przed dziećmi, nie udostępniać do zabawy. Proszę zachować opakowanie w celach informacyjnych. Na pokrywie przedziału na baterie wytłoczono „3x 1.5 V R44/AG 13”, a wewnątrz kształt baterii z zaznaczeniem biegunowości.

Badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów z siedzibą w Lublinie (sprawozdanie z badań nr 71/2015 z dnia 16 marca 2015 r.) wykazały, że zabawka lalka numer serii G048549-13016-1926, kod EAN 5907773945345 nie jest zgodna z wymaganiami pkt 5.1 b normy PN-EN 71-1:2011 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*”, z uwagi na odłączenie się w wyniku badania elementów mieszczących się całkowicie w cylindrze do badania małych części. Podczas badania wytrzymałości na rozciąganie (norma PN-EN 71-1:2011, punkt 8.4.2.1) odłączył się cekin w kształcie kwiatka z twardego tworzywa sztucznego, który mieści się całkowicie w cylindrze do badania małych części. Ww. zabawka jest również niezgodna z wymaganiami punktu 7.4 normy PN-EN 62115:2013 „*Zabawki elektryczne. Bezpieczeństwo użytkowania*”, z uwagi na brak instrukcji dla zabawek bateryjnych.

Biorąc pod uwagę wskazane niezgodności, Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej w Lublinie uznał, iż wyrób jest niezgodny z wymaganiami określonymi w rozporządzeniu Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek, zwanym dalej także „rozporządzeniem” i przekazał akta z przeprowadzonej kontroli Prezesowi Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, w celu wszczęcia postępowania administracyjnego na podstawie przepisów ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o systemie oceny zgodności, zwanej dalej „ustawą o systemie oceny zgodności”.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów uznał za zasadne wszczęcie postępowania i pismem z dnia 7 maja 2015 r. (doręczonym GAZELO Sp. z o.o. z siedzibą w Częstochowie dnia 14 maja 2015 r.) zawiadomił GAZELO Sp. z o.o. z siedzibą w Częstochowie zwaną dalej także „stroną postępowania”, o wszczęciu postępowania w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki lalka numer serii G048549-13016-1926, kod EAN 5907773945345, niezgodnej z przepisami określonymi w § 5 ust. 5, § 10 ust. 2 pkt 6 rozporządzenia, pkt 1.4.2 i pkt 1.4.3 załącznika nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia oraz § 6 ust. 3 rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 8 maja 2013 r. w sprawie zasadniczych wymagań dotyczących ograniczenia niektórych niebezpiecznych substancji w sprzęcie elektrycznym i elektronicznym.

W piśmie zawiadamiającym o wszczęciu postępowania Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów zwrócił się z prośbą o udzielenie informacji ile sztuk ww. zabawki strona postępowania nabyła na podstawie faktury nr 1423 z dnia 28 maja 2014 r. oraz czy stanowi ona jedyny dokument na podstawie którego zakupiła ww. zabawkę lub ewentualnie o dostarczenie wszystkich dowodów zakupu przedmiotowego wyrobu w terminie 7 dni od dnia otrzymania pisma. Ponadto Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów zwrócił się o udzielenie informacji o posiadaniu na stanie magazynowym ww. zabawki ze wskazaniem jej ilości, oraz przesłanie pełnej listy odbiorców ww. zabawki, ze wskazaniem ilości sztuk dostarczonych każdemu z nich i okresu, w którym została ona im sprzedana.

W dniu 25 maja 2015 r. wpłynęło do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów pismo strony postępowania z dnia 21 maja 2015 r., w którym oświadczyła, iż faktura nr 1423 z dnia 28 maja 2014 r. stanowi jedyny dowód zakupu i nabyła na jej podstawie 1440 sztuk ww. zabawki. Strona postępowania oświadczyła, że nie posiada na stanie magazynowym ani jednej sztuki ww. zabawki. Ponadto do pisma dołączona została lista odbiorców ww. zabawki ze wskazaniem adresów, ilości sztuk dostarczonych każdemu z odbiorców oraz daty wystawienia faktur.

Postanowieniem z dnia 9 czerwca 2015 r. (doręczonym stronie postępowania dnia 12 czerwca 2015 r.) Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wyznaczył stronie postępowania termin 21 dni na wycofanie przedmiotowej zabawki z obrotu lub usunięcie jej niezgodności oraz powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach. Strona postępowania została poinformowana, jakie należy przedstawić dowody na okoliczność podjętych przez nią działań.

Z pismem z dnia 2 lipca 2015 r., które wpłynęło do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów w dniu 6 lipca 2015 r. strona postępowania zwróciła się z prośbą o przedłużenie terminu na wykonanie postanowienia z dnia 9 czerwca 2015 r.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wyraził zgodę na przedłużenie terminu wykonania postanowienia z dnia 9 czerwca 2015 r i w piśmie z dnia 13 lipca 2015 r. zwrócił się z prośbą do strony postępowania o przekazanie dowodów i informacji do dnia 31 lipca 2015 r.

Z pismem z dnia 28 lipca 2015 r., które wpłynęło do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów w dniu 30 lipca 2015 r. strona postępowania dostarczyła następujące dokumenty: dowody świadczące o powiadomieniu konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach w postaci wycinka z gazety o zasięgu ogólnopolskim oraz wydruku ze strony internetowej, kopię 13 oświadczeń odbiorców o nieposiadaniu na stanie magazynowym ww. zabawki, 19 faktur korygujących potwierdzających wycofanie 289 sztuk ww. zabawki.

Wobec przedstawienia wszystkich wymaganych dowodów pismem z dnia 31 lipca 2015 r. (doręczonym stronie postępowania dnia 4 sierpnia 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 w sprawie dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań przed wydaniem decyzji kończącej postępowanie. Strona postępowania 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 - GAZELO Sp. z o.o. z siedzibą w Częstochowie jest importerm wprowadzającym do obrotu zabawkę lalka numer serii G048549-13016-1926, kod EAN 5907773945345.

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 ustawy o systemie oceny zgodności. W przypadku zabawek na baterie, 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 z późn. zm.) oraz rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 8 maja 2013 r. w sprawie zasadniczych wymagań dotyczących ograniczenia stosowania niektórych niebezpiecznych substancji w sprzęcie elektrycznym i elektronicznym (Dz. U. z 2013 r., poz. 547 z późn. zm.).

Badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów z siedzibą w Lublinie (sprawozdanie z badań nr 71/2015 z dnia 16 marca 2015 r.) wykazały, że zabawka lalka numer serii G048549-13016-1926, kod EAN 5907773945345 nie jest zgodna z wymaganiami pkt 5.1 b normy PN-EN 71-1:2011 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*”, z uwagi na odłączenie się w wyniku badania elementów mieszczących się całkowicie w cylindrze do badania małych części. Podczas badania wytrzymałości na rozciąganie (norma PN-EN 71-1:2011, punkt 8.4.2.1) odłączył się cekin w kształcie kwiatka z twardego tworzywa sztucznego, który mieści się całkowicie w cylindrze do badania małych części. Ww. zabawka jest również niezgodna z wymaganiami punktu 7.4 normy PN-EN 62115:2013 „*Zabawki elektryczne. Bezpieczeństwo użytkowania*” z uwagi na brak instrukcji dla zabawek bateryjnych.

Powyższa nieprawidłowość powoduje niezgodność z § 5 ust. 5 rozporządzenia oraz pkt 1.4.2 i pkt 1.4.3 załącznika nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia. Pkt 1.4.2 załącznika nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia stanowi, 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. Pkt. 1.4.3 załącznika nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia stanowi, że 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. § 5 ust. 5 rozporządzenia stanowi, że producent lub importer dołącza do zabawki instrukcję użytkowania oraz informacje dotyczące bezpieczeństwa, sformułowane w języku polskim. Ww. zabawka jest niezgodna z § 5 ust. 5 rozporządzenia z uwagi na brak dołączonej instrukcji użytkowania dla zabawek zasilanych bateriami wymiennymi. Powyższa instrukcja naklejona jest jedynie na tylnej ścianie ekspozytora, w którym ww. zabawka oferowana była wraz z innymi zabawkami lalkami i który nie stanowi opakowania dla ww. zabawki.

Ww. zabawka jest również niezgodna z § 10 ust. 2 pkt 6 rozporządzenia, z uwagi na brak w deklaracji zgodności przywołanej normy PN-EN 62115:2013 „*Zabawki elektryczne*.”

Bezpieczeństwo użytkowania” oraz § 6 ust. 3 rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 8 maja 2013 r. w sprawie zasadniczych wymagań dotyczących ograniczenia niektórych niebezpiecznych substancji w sprzęcie elektrycznym i elektronicznym, z uwagi na brak w deklaracji zgodności oświadczenia o zgodności z dyrektywą Parlamentu Europejskiego i Rady 2011/65/UE.

Stwierdzone niezgodności zabawki powodujące zagrożenie zdrowia jej użytkowników - małych dzieci uzasadniała wszczęcie przez Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów postępowania administracyjnego wobec GAZELO Sp. z o.o. z siedzibą w Częstochowie mającego na celu doprowadzenie do usunięcia niezgodności wyrobu lub wycofania go z obrotu.

W toku prowadzonego postępowania strona postępowania nie kwestionowała, że przedmiotowy wyrób nie spełnia wymagań określonych w rozporządzeniu i podjęła działania mające na celu wycofanie go z obrotu. Na dowód przeprowadzonych działań strona postępowania przedstawiła 19 faktur korygujących, które potwierdzają wycofanie **289 szt.** ww. zabawki. Strona postępowania przekazała również dowody potwierdzające poinformowanie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach w formie ogłoszenia prasowego i internetowego.

Należy uznać, że zgromadzony w toku prowadzonego postępowania materiał dowodowy jest wystarczający do uznania, iż przedmiotowa zabawka nie będzie już udostępniana konsumentom.

Zgodnie z treścią 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.

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 uchylającego rozporządzenie (EWG) nr 339/93 (Dz.U.UE. L. 08.218.30) przez „wycofanie z obrotu” należy rozumieć zapobieżenie udostępnieniu na rynku produktu w danym łańcuchu dostaw, co oznacza, że wyroby zwrócone do magazynu strony postępowania (289 szt.) nie będą przez nią ponownie udostępniane.

W tym stanie rzeczy orzeczono, jak w sentencji.

Pouczenie

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 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
Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów
DYREKTOR
Departamentu Nadzoru Rynku
Anna Mazurak*