



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR-730-50(20)/11/KZ

Warszawa, 28 października 2011 r.

Decyzja DNR-2/328/2011

Na podstawie art. 41 c ust. 2 pkt 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o systemie oceny zgodności (Dz. U. z 2010 r. Nr 138, poz. 935 ze zm.)

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów

umarza wszczęte z urzędu postępowanie w sprawie wprowadzenia do obrotu przez importera GAZELO Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Częstochowie, zabawki „Piłka z gumką”, kod EAN 5907773913061, niezgodnej z zasadniczymi wymaganiami określonymi w § 5 ust. 4, § 11 ust. 1, § 12 ust. 1 pkt 1 i ust. 2 rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (Dz. U. z 2011 r. Nr 83, poz. 454), zwanego dalej „rozporządzeniem MG” oraz pkt 1.3 i pkt 1.4.1 załącznika nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia MG oraz pkt 1 i 2.1 załącznika nr 3 „Wymagania Dotyczące Instrukcji i Ostrzeżeń” do rozporządzenia MG, w związku z wycofaniem wyrobu z obrotu.

UZASADNIENIE

W toku kontroli przeprowadzonej u przedsiębiorców Janiny Wąsek i Krzysztofa Wąsek, prowadzących działalność gospodarczą pod nazwą „Hurtownia Zabawek Pluszak” s. c. w Zakopanem, inspektorzy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Krakowie, stwierdzili w ofercie handlowej zabawkę „Piłka z gumką”, kod EAN 5907773913061.

Zabawka zakupiona została przez przedsiębiorców Janinę Wąsek i Krzysztofa Wąsek, prowadzących działalność gospodarczą pod nazwą „Hurtownia Zabawek Pluszak” s. c. w Zakopanem od Gazelo Sp. z o. o. z siedzibą w Częstochowie, który zakupił ten wyrób od SHANTOU CHENGXIN TOYS CO. LTD. GOUNEI, LIANXIA, CHENGHAI SHANTOU, CHINA.

Przedmiotowa zabawka to miniatuurka piłki do siatkówki o średnicy około 5,6 cm, do której przywiązano gumkę o długości całkowitej około 85,5 cm. Do drugiego końca gumki przymocowano opaskę na nadgarstek (długość około 23 cm, szerokość około 4,5 cm). Opaska

wykonana została z materiałów tekstylnych i jest zapinana na rzep. Na opakowaniu zabawki umieszczono napisy: „G030896, Piłka z Gumką, kod kreskowy 5907773913061”.

Badania organoleptyczne przeprowadzone przez inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Krakowie (sprawozdanie z badań organoleptycznych nr WN.42-501/2010) wykazały, iż zabawka „Piłka z gumką”, kod EAN 5907773913061, może być niebezpieczna z uwagi na jej konstrukcję i przewidywany sposób użycia. Znajdująca się przy zabawce gumka może stwarzać ryzyko uduszenia się dziecka. Ponadto stwierdzono, iż na zabawce lub jej opakowaniu nie umieszczono nazwy i adresu importera, znaku CE i informacji o przeznaczeniu wiekowym oraz celowości zachowania opakowania.

Wojewódzki Inspektorat Inspekcji Handlowej w Krakowie, zlecił laboratorium przeprowadzenie badań na zgodność z wymaganiami dla zabawek przeznaczonych dla dzieci w wieku powyżej 36 miesięcy.

Badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów z siedzibą w Lublinie (sprawozdanie z badań nr 93/2011) wykazały, że ww. zabawka nie spełnia wymagań pkt 7.1 normy PN-EN 71-1+A9:2009 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*”, z uwagi na brak na opakowaniu lub zabawce informacji umożliwiających identyfikację wprowadzającego do obrotu oraz potwierdzenie czy wyrób przed wprowadzeniem do obrotu był oznakowany znakiem CE. Ponadto stwierdzono, iż znajdująca się w zabawce gumka, dająca się z łatwością rozciągać, może stwarzać ryzyko owinięcia się jej wokół szyi dziecka, a w konsekwencji uduszenia, co było niezgodne z § 9 ust. 2 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”.

Na podstawie otrzymanych wyników badań laboratoryjnych, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (UOKiK) uznał, iż wyrób nie spełnia zasadniczych wymagań określonych w § 9 ust. 2 w związku z art. 7 ust. 1 pkt 1 rozporządzenia, z uwagi na zbyt dużą rozciągliwość linki gumowej znajdującej się przy zabawce, co może powodować ryzyko uduszenia oraz innych wymagań określonych w: § 32 ust. 1 i ust. 3 i 4 rozporządzenia, z uwagi na brak na zabawce albo jej opakowaniu oznakowania CE i informacji zawierającej nazwę i adres producenta lub imię i nazwisko jego upoważnionego przedstawiciela albo importera na terytorium Wspólnoty Europejskiej oraz informacji o celowości zachowania opakowania, etykiety bądź ulotki z wymienionymi na nich informacjami umożliwiającymi identyfikację wprowadzającego do obrotu oraz potwierdzenie czy wyrób przed wprowadzeniem do obrotu był oznakowany znakiem CE oraz § 33 ust. 1 rozporządzenia,

z uwagi na brak informacji o przeznaczeniu wiekowym. Pismem z dnia 7 czerwca 2011 r. Prezes UOKiK powiadomił GAZELO Sp. z o. o. z siedzibą w Częstochowie (zwaną dalej także „stroną”) o wszczęciu postępowania administracyjnego.

Prezes UOKiK postanowieniem z dnia 22 czerwca 2011 r., wydanym na podstawie art. 41b ust. 1 w związku z art. 38 ust. 3 pkt 1 i art. 42 ustawy o systemie oceny zgodności, wyznaczył stronie postępowania termin 21 dni na usunięcie niezgodności ww. wyrobu lub wycofanie go z obrotu oraz powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach i wyjaśnił, jakie należy przedstawić dowody na powyższą okoliczność.

W piśmie z dnia 27 czerwca 2011 r. strona poinformowała Prezesa UOKiK, iż podjęła działania mające na celu wycofanie przedmiotowej zabawki z obrotu i nadesłała listę odbiorców wyrobu. Ponadto strona przekazała oświadczenia odbiorców o nieposiadaniu przedmiotowej zabawki oraz faktury korygujące. Do pisma strona załączyła pełnomocnictwo dla radcy prawnego wraz opłatą skarbową.

Pismem z dnia 1 lipca 2011 r. Prezes UOKiK zwrócił się do strony o wyjaśnienie dlaczego na przedstawionej liście dystrybutorów w pozycji dotyczącej jednego z odbiorców z Częstochowy, wpisano inny adres niż wymieniony w oświadczeniu. Ponadto Prezes UOKiK poprosił o ponowne nadesłanie pisma z dnia 27 czerwca 2011 r., z uwagi na brak podpisu.

W piśmie z dnia 7 sierpnia 2011 r. strona wyjaśniła rozbieżności w adresie odbiorcy wyrobu z Częstochowy. Ponadto strona nadesłała podpisane pismo z dnia 27 czerwca 2011 r.

Pismem z dnia 18 lipca 2011 r. Prezes UOKiK wezwał stronę do przedstawienia dowodu poświadczającego umieszczenie powiadomienia konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach wyrobu w jednym dzienniku (gazecie) o zasięgu ogólnopolskim. Ponadto ze względu na to, że adres umieszczony na oświadczeniu dystrybutora wyrobu z Częstochowy, nie został uwzględniony w nadesłanych przez stronę wyjaśnieniach z dnia 7 sierpnia 2011 r. Prezes UOKiK zwrócił się ponownie o wyjaśnienie rozbieżności.

W piśmie z dnia 1 sierpnia 2011 r. strona wyjaśniła, iż dystrybutor wyrobu z Częstochowy umieścił na złożonym oświadczeniu pieczętkę ze starym adresem. Do pisma strona załączyła oświadczenie przedsiębiorcy z Częstochowy z nowym adresem oraz zaświadczenie o wpisie do ewidencji działalności gospodarczej. Ponadto strona nadesłała wycinek z gazety, poświadczający zamieszczenie powiadomienia konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach.

Pismem z dnia 23 sierpnia 2011 r. Prezes UOKiK poinformował stronę, iż w dniu 20 lipca 2011 r. weszło w życie rozporządzenie Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (Dz. U. z 2011 r. Nr 83, poz. 454), które uchyliło rozporządzenie 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.). Ponadto Prezes UOKiK zawiadomił stronę o przysługującym jej prawie do zapoznania się z aktami i prawie do wypowiedzenia się co do zebranych dowodów i materiałów. Strona nie skorzystała z przysługujących jej praw.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów ustalił i stwierdził:

Zgodnie z art. 41a ust. 1 ustawy o systemie oceny zgodności, stroną postępowania w sprawie wprowadzonych do obrotu wyrobów niezgodnych z zasadniczymi i innymi wymaganiami jest osoba, która wprowadziła wyrób do obrotu.

Gazelo sp. z o. o. z siedzibą w Częstochowie, jest importerem zabawki „Piłka z gumką”, kod EAN 5907773913061.

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. Zaś zgodnie z art. 5 pkt 21 ustawy o systemie oceny zgodności, importerem jest osoba fizyczna lub prawna albo jednostka organizacyjna nieposiadająca osobowości prawnej, mająca 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.

Badania organoleptyczne przeprowadzone przez inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Krakowie (sprawozdanie z badań organoleptycznych nr WN.42-501/2010) wykazały, iż zabawka „Piłka z gumką”, kod EAN 5907773913061, może być niebezpieczna z uwagi na jej konstrukcję i przewidywany sposób użycia. Znajdująca się przy zabawce gumka może stwarzać ryzyko uduszenia się dziecka. Ponadto stwierdzono, iż na zabawce lub jej opakowaniu nie umieszczono nazwy i adresu importera, znaku CE i informacji o przeznaczeniu wiekowym oraz celowości zachowania opakowania.

Badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów z siedzibą w Lublinie (sprawozdanie z badań nr 93/2011) potwierdziły, że ww. zabawka nie spełnia wymagań pkt 7.1 normy PN-EN 71-1+A9:2009 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*”, z uwagi na brak na opakowaniu lub zabawce informacji umożliwiających

identyfikację wprowadzającego do obrotu oraz potwierdzenie czy wyrób przed wprowadzeniem do obrotu był oznakowany znakiem CE. Jednocześnie stwierdzono, iż znajdująca się w zabawce gumka, dająca się z łatwością rozciągać, może stwarzać ryzyko owinięcia się jej wokół szyi dziecka, a w konsekwencji uduszenia, co jest niezgodne z § 9 ust. 2 rozporządzenia.

W opinii Prezesa UOKiK zebrany materiał dowodowy pozwalał stwierdzić, iż zabawka „Piłka z gumką”, kod EAN 5907773913061, nie spełnia wymagań zasadniczych określonych w § 9 ust. 2 w związku z art. 7 ust. 1 pkt 1 oraz innych wymagań określonych w: § 32 ust. 1 i ust. 3 i 4 oraz § 33 ust. 1 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 dniu 20 lipca 2011 r. weszło w życie rozporządzenie Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (Dz. U. Nr 83, poz. 454), zwane dalej „rozporządzeniem MG”, wdrażające do polskiego prawa postanowienia dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady 2009/48/WE z dnia 18 czerwca 2009 r. w sprawie bezpieczeństwa zabawek (Dz. Urz. UE z dnia 30 czerwca 2009 r. L 170/1). Z tym dniem utraciło moc rozporządzenie Ministra Gospodarki, Pracy i Polityki Społecznej z dnia 14 listopada 2003 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek.

Zmiana stanu prawnego nie miała wpływu na istotę niezgodności, przedmiotowa zabawka nie spełnia w obecnym stanie prawnym wymagań określonych w § 5 ust. 4, § 11 ust. 1, § 12 ust. 1 pkt 1 i ust. 2 rozporządzenia MG oraz pkt 1.3 i pkt 1.4.1 załącznika nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” rozporządzenia MG oraz pkt 1 i 2.1 załącznika nr 3 „Wymagania Dotyczące Instrukcji i Ostrzeżeń” do ww. rozporządzenia.

Zgodnie z § 5 ust. 4 rozporządzenia MG, na zabawkach producent lub importer umieszcza nazwisko, zarejestrowaną nazwę towaru lub zarejestrowany znak towarowy i adres kontaktowy producenta lub 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.

Przepis § 11 ust. 1 rozporządzenia MG stanowi, iż na zabawkach wprowadzanych do obrotu umieszcza się oznakowanie CE, którego wzór określa załącznik do 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. Urz. UE L 218 z 13.08.2009, str. 30). Zgodnie z przepisem § 12 ust. 1 pkt 1 rozporządzenia MG, przed wprowadzeniem zabawki do obrotu należy umieścić na niej

oznakowanie CE. Natomiast zgodnie z przepisem § 12 ust. 2 rozporządzenia MG, oznakowanie CE umieszcza się w sposób widoczny, czytelny i trwały na zabawce, przytwierdzonej etykietce lub na opakowaniu.

Zgodnie z przepisem pkt 1.3 załącznika nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia MG, zabawki muszą być tak zaprojektowane i wyprodukowane, aby nie stanowiły zagrożenia lub zagrożenie spowodowane ruchem ich części było minimalne. Pkt 1.4.1 załącznika nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia MG stanowi, iż zabawki i ich części muszą być tak zaprojektowane i wyprodukowane, aby nie mogły stwarzać ryzyka uduszenia użytkownika wskutek owinięcia wokół szyi lub poprzez odcięcie mu dopływu powietrza w wyniku zewnętrznego zatkania dróg oddechowych przez usta i nos.

Natomiast przepis załącznika nr 3 pkt 1 „Wymagania Dotyczące Instrukcji i Ostrzeżeń” stanowi, iż ograniczenia w zakresie użytkowania, określają co najmniej minimalny lub maksymalny wiek użytkownika i tam, gdzie to jest właściwe, umiejętności użytkownika, maksymalną lub minimalną masę użytkowników oraz informację o konieczności zapewnienia, że zabawka musi być używana wyłącznie pod nadzorem osoby dorosłej. Zgodnie z przepisem pkt 2.1 ww. załącznika, zabawki, które mogą być niebezpieczne dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy, są opatrzone ostrzeżeniem, takim jak: „Nieodpowiednie dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy” lub „Nieodpowiednie dla dzieci w wieku poniżej 3 lat” lub ostrzeżeniem w formie symbolu graficznego.

Strona poinformowana o zmianie stanu prawnego nie kwestionowała zastosowanej przez Prezesa UOKiK kwalifikacji prawnej stwierdzonych niezgodności.

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 przedstawiła listę odbiorców przedmiotowej zabawki. Nadesłała oświadczenia odbiorców o braku wyrobu na stanie magazynowym oraz faktury korygujące potwierdzające wycofanie wyrobu z obrotu. Zgromadzone w toku postępowania dowody, w ocenie Prezesa UOKiK, są wystarczające do uznania, iż brak jest obecnie w obrocie kwestionowanego wyrobu.

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.

P o u c z e n i e

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
Zastępcy Dyrektora
Departamentu Nadzoru Rynku
Jadwiga Gunerka

Otrzymują:

1. Gazelo Sp. z o. o.

ul. Zaciszańska 9/19

42-226 Częstochowa

Do wiadomości:

1. Hurtownia Zabawek Pluszak'' s. c.

Janina Wąsek

ul. Nowotarska 26 A

34-500 Zakopane

2. Hurtownia Zabawek Pluszak'' s. c.

Krzysztof Wąsek

ul. Nowotarska 26 A

34-500 Zakopane

3. Małopolski Wojewódzki Inspektor

Inspekcji Handlowej (WN.42-501/2010)

4. a/a