



**PREZES  
URZĘDU OCHRONY  
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR-730-104( 59)/11/JWS

Warszawa, 28 października 2011 r.

**DECYZJA DNR-2/ 332/2011**

Na podstawie art. 41 c ust. 2 pkt 2 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 w sprawie wprowadzonej do obrotu przez dystrybutora - „PH PISAREK” Spółka jawna z siedzibą w Kajetanach, zabawki – **grzechotka CHT2891A78**, kod kreskowy 5908265254853, niezgodnej z zasadniczymi wymaganiami bezpieczeństwa określonymi w § 8 ust. 2 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), w związku z wycofaniem ww. wyrobu z obrotu.

**UZASADNIENIE**

W toku kontroli przeprowadzonej przez inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Olsztynie w hurtowni P.H. „JEDYNKA” przy ul. Kasprzaka 1/3 w Olsztynie, należącej do przedsiębiorców Katarzyny Gacek i Jerzego Bartoszewskiego, wspólników spółki cywilnej, prowadzących działalność gospodarczą w Olsztynie, stwierdzono w ofercie handlowej m.in. zabawkę - grzechotka CHT2891A78, kod kreskowy 5908265254853.

Z załączonej do akt sprawy faktury VAT 0231/2005 z dnia 26 lipca 2005 r. wynikało, iż kwestionowana zabawka została zakupiona przez PH „PISAREK” Sp. jawna, 05-830 Nadarzyn, ul. Brzozowa 42 A od importera przedmiotowej zabawki – „API HOLDING” Spółka z o.o. , 43-392 Międzyrzecze Górne 4. Według zapisu w Krajowym Rejestrze Sądowym przedsiębiorca - „API HOLDING” Sp. z o.o. z siedzibą

w Międzyrzeczu Górnym 4 został wykreślony z rejestru przedsiębiorców z dniem 30 lipca 2009 r.

Przedmiotowa zabawka to grzechotka w kształcie klucza, na którym umieszczone zostały obracające się elementy: 2 skrzydełka i 3 kulki. W główce klucza znajduje się przezroczysta kapsuła z trzema kulkami jako elementami grzechoczącymi.

Na opakowaniu zabawki naklejone są 2 etykiety zawierające następujące napisy:

- nazwa wyrobu: „*CHT2891A78 zabawka grzechotka*”;
- kod kreskowy 5908265254853;
- znak graficzny ostrzegawczy dotyczący wieku (0-3);
- oznakowanie CE niepełne, z uwagi na brak fragmentu etykiety;
- nazwa i adres importera: „*API HOLDING Sp. z o.o. 43-392 Międzyrzecze Górne 4*”;
- informacje i ostrzeżenia: „*Nieodpowiednie dla dzieci w wieku poniżej 3 lat; zabawka zawiera małe elementy lub istnieje możliwość oddzielenia małych elementów, które spowodować mogą zadławienie się dziecka. Zachować dla celów informacyjnych*”;
- kraj produkcji: „*Wyprodukowano w Chinach*”.

Nadto na opakowaniu widnieje znak CE oraz znak graficzny ostrzegawczy dotyczący wieku (0-3).

Mając na uwadze funkcje, właściwości i cechy charakterystyczne zabawki oraz posiłkując się wytycznymi Komitetu Technicznego ds. Bezpieczeństwa Zabawek (Raport PKN-CEN/CR 14379:2007 „*Klasyfikacja Zabawek. Wytyczne*”), zgodnie z którymi zabawki o prostych wzorach, przeznaczone do wykorzystania w łóżeczku lub kojcu, łatwe do chwytania małymi rączkami, potrząsania, grzechotania lub ściskania, w tym m.in. grzechotki, są klasyfikowane do kategorii V – Zabawki dla niemowląt do oglądania, chwytania i/lub ściskania przeznaczone dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy, na zlecenie Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Olsztynie, 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 w Lublinie Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (sprawozdanie z badań nr 25/2011) wykazały niezgodność zabawki – grzechotka CHT2891A78, kod kreskowy 5908265254853 z pkt. 5.1b normy PN-EN 71-1+A9:2009 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*”, z uwagi na fakt, iż w wyniku badania wytrzymałości udarnościowej pękła kulka i odłupały się dwa kawałki plastiku, które całkowicie mieszczą się w cylindrze do badania małych części.

Biorąc pod uwagę wyniki badań, Warmińsko-Mazurski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej uznał, iż przedmiotowa zabawka 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” i w dniu 07 marca 2011 r. wydał dla kontrolowanych tj. Katarzyny Gacek i Jerzego Bartoszewskiego w drodze decyzji zakaz dalszego przekazywania użytkownikowi, konsumentowi i dystrybutorowi 23 szt. ww. zabawki, na okres 2 miesięcy.

Pismem z dnia 06 kwietnia 2011 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (UOKiK) zawiadomił dystrybutora – „PH PISAREK” Sp. jawna z siedzibą w Kajetanach (zwanego dalej także „stroną”) o wszczęciu z urzędu postępowania administracyjnego w sprawie dystrybuowanej zabawki - grzechotka CHT2891A78, kod kreskowy 5908265254853, niezgodnej z zasadniczymi wymaganiami określonymi w § 9 rozporządzenia, z uwagi na pojawienie się w wyniku badania wytrzymałości udarowościowej elementów całkowicie mieszczących się w cylindrze do badania małych części, których połknięcie lub wprowadzenie do jakiegokolwiek otworu w ciele dziecka stwarza ryzyko uduszenia albo udławienia.

Jednocześnie decyzją z dnia 06 kwietnia 2011 r. Prezes UOKiK przedłużył zakaz Warmińsko-Mazurskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej z dnia 07 marca 2011 r. do czasu zakończenia niniejszego postępowania.

W postanowieniu z dnia 08 kwietnia 2011 r. Prezes UOKiK wyznaczył stronie postępowania termin 21 dni na usunięcie niezgodności ww. wyrobu z zasadniczymi wymaganiami lub wycofanie go z obrotu. Ponadto poinformował stronę, jakie należy przedstawić dowody, potwierdzające podjęcie ww. działań.

W odpowiedzi w piśmie z dnia 18 kwietnia 2011 r. (data wpływu 21 kwietnia 2011 r.) strona oświadczyła, że w ofercie sprzedaży nie posiada kwestionowanej grzechotki, oraz że podjęła działania mające na celu całkowite jej wycofanie z obrotu. Na dowód podjętych działań strona załączyła zestawienie zawierające dane adresowe 64 odbiorców grzechotki oraz wzór pisma skierowanego do swoich kontrahentów. W piśmie tym strona informuje o wszczęciu przez Prezesa UOKiK postępowania administracyjnego w sprawie zabawki - grzechotka CHT2891A78, kod kreskowy 5908265254853, niezgodnej z zasadniczymi wymaganiami określonymi w § 9 ust. 1-2 rozporządzenia oraz zwraca się z prośbą o wycofanie wyrobu z obrotu i jego zwrot. W przypadku braku zabawki w ofercie, strona prosi o złożenie stosownego oświadczenia.

Z uwagi na nieprzedstawienie przez stronę w terminie określonym postanowieniem Prezesa UOKiK z dnia 08 kwietnia 2011 r. dowodów świadczących o wycofaniu zabawki z obrotu, Prezes UOKiK wezwał stronę w dniu 11 maja 2011 r. do przekazania wszystkich dowodów potwierdzających powyższą okoliczność.

W odpowiedzi (pismo z dnia 17 maja 2011 r.) strona poinformowała, że ciągle jeszcze wpływają do niej oświadczenia kontrahentów o stanie posiadania grzechotki CHT2891A78. Do pisma załączono: poświadczony za zgodność z oryginałem kopie stron książki nadawczej, stanowiące dowód nadania pism do odbiorców strony oraz oryginały zwrotów listów adresowanych do 11 kontrahentów z adnotacją poczty o likwidacji lub zmianie adresu przedsiębiorców, w tym 2 listy z adnotacją o nieodebraniu przez adresata korespondencji w terminie. Ponadto załączono oryginały 22 szt. oświadczeń o nieposiadaniu wyrobu na stanie magazynowym oraz 1 szt. faktury korygującej.

Kolejno w dniach 30 maja i 20 czerwca 2011 r. strona przekazała oryginały oświadczeń od 2 kontrahentów.

W dniu 31 maja 2011 r. Prezes UOKiK wezwał 2 przedsiębiorców, którzy nie podjęli w terminie pisma strony, do przedstawienia oświadczenia o stanie posiadania grzechotki CHT2891A78, kod kreskowy 5908265254853.

Z otrzymanego w dniu 20 czerwca 2011 r. oświadczenia jednego z nich wynikało, że nie posiadał kwestionowanej grzechotki. Zaś drugi przedsiębiorca po raz kolejny nie odebrał korespondencji w terminie (zwrot listu w dniu 18 czerwca 2011 r.).

W dniu 21 czerwca 2011 r. (data wpływu 24 czerwca 2011 r.) strona wystąpiła o przedłużenie terminu na przedstawienie brakujących dowodów oraz oświadczyła, że monituje listownie i telefonicznie odbiorców, którzy nie przesłali zwrotnie wymaganych oświadczeń.

W piśmie z dnia 29 czerwca 2011 r. Prezes UOKiK przychylił się do wniosku strony i przedłużył termin na przedstawienie brakujących dowodów do dnia 11 sierpnia 2011 r.

Jednocześnie w dniu 29 czerwca 2011 r. Prezes UOKiK wezwał losowo wybranych 11 kontrahentów strony, którzy nie odpowiedzieli na pismo strony, do przedstawienia oświadczeń o stanie posiadania kwestionowanej grzechotki pod rygorem przeprowadzenia na tę okoliczność kontroli sprawdzającej. Z treści oświadczeń przedstawionych przez 8 kontrahentów wynikało, że nie posiadali zabawki na stanie magazynowym.

Z uwagi na brak oświadczeń 3 kontrahentów, Prezes UOKiK w dniu 26 lipca 2011 r. zlecił Podkarpackiemu i Warmińsko-Mazurskiemu Inspektorowi Inspekcji Handlowej przeprowadzenie kontroli u 2 kontrahentów. Natomiast w przypadku trzeciego kontrahenta, ze względu na brak dowodu potwierdzającego doręczenie wezwania (zwrotki), Prezes UOKiK w dniu 22 sierpnia 2011 r. złożył reklamację przesyłki poleconej nadanej ze świadczeniem „potwierdzenie odbioru” w dniu 30 czerwca 2011 r.

Wyniki jednej z przeprowadzonych kontroli nie ujawniły ww. wyrobu na stanie przedsiębiorcy. W drugim przypadku ustalono, że przedsiębiorca nie prowadzi działalności gospodarczej i przebywa za granicą.

W dniu 20 lipca 2011 r. weszło w życie rozporządzenie Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek, 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. O zmianie przepisów strona została poinformowana w piśmie z dnia 01 sierpnia 2011 r.

W dniach 15 lipca i 09 sierpnia 2011 r. strona przekazała część brakujących dowodów w postaci oryginałów oświadczeń o nieposiadaniu wyrobu na stanie magazynowym oraz kopii faktur korygujących poświadczonych za zgodność z oryginałem.

Prezes UOKiK w dniu 11 sierpnia 2011 r. wezwał kolejnych 2 kontrahentów strony, którzy nie odpowiedzieli na pismo strony z dnia 18 kwietnia 2011 r., do przedstawienia oświadczenia o stanie posiadania kwestionowanej grzechotki w terminie 7 dni pod rygorem przeprowadzenia kontroli sprawdzającej.

Z oświadczenia jednego z wezwanych kontrahentów wynikało, że nie posiada na stanie przedmiotowej grzechotki. Natomiast w związku z brakiem odpowiedzi od drugiego kontrahenta, Prezes UOKiK w dniu 02 września 2011 r. zlecił Świętokrzyskiemu Wojewódzkiemu Inspektorowi Inspekcji Handlowej przeprowadzenie kontroli sprawdzającej stan posiadania kwestionowanej zabawki. W wyniku kontroli nie stwierdzono wyrobu w ofercie handlowej i na stanie magazynowym.

W piśmie z dnia 02 września 2011 r. (data wpływu 07 września 2011 r.) Poczta Polska S.A. z siedzibą w Warszawie, poinformowała, że w wyniku reklamacji ustalono, że przesyłka nadana w dniu 30 czerwca 2011 r. została doręczona adresatowi (kontrahentowi strony) w dniu 04 lipca 2011 r. W związku z tym, Prezes UOKiK w dniu 09 września 2011 r. zlecił Podlaskiemu Wojewódzkiemu Inspektorowi Inspekcji Handlowej przeprowadzenie kontroli. W toku kontroli ustalono, że kontrahent zmienił zarówno branżę, jak i adres przedsiębiorstwa. Przedsiębiorca działający obecnie pod adresem wskazanym do kontroli oświadczył, że w przejętym towarze od poprzedniego użytkownika lokalu, nie było zabawki grzechotka CHT2891A78, kod kreskowy 5908265254853.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów w piśmie z dnia 28 września 2011 r. poinformował stronę o prawie do zapoznania się ze zgromadzonymi aktami sprawy, prawie wypowiedzenia się, co do zebranych w sprawie dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań przed wydaniem decyzji kończącej postępowanie.

Jednakże strona z praw tych nie skorzystała.

### **Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów ustalił i stwierdził:**

Zgodnie z 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 lub innymi wymaganiami, wobec której postępowanie zostało wszczęte. Stroną postępowania może być także dystrybutor.

Przedsiębiorca - „PH PISAREK” Sp. jawna z siedzibą w Kajetanach jest dystrybutorem zabawki – grzechotka CHT2891A78, kod kreskowy 5908265254853.

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.

Badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek w Lublinie Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (sprawozdanie z badań Nr 25/2011) wykazały niezgodność zabawki z pkt 5.1b normy PN-EN 71-1+A9:2009 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*”.

Zmiana stanu prawnego nie miała wpływu na istotę niezgodności. W obecnym stanie prawnym przedmiotowa zabawka nie spełnia zasadniczych wymagań bezpieczeństwa określonych w § 8 ust. 2 rozporządzenia MG oraz pkt 1.4.2. i pkt 1.4.3. Załącznika nr 1 „*Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa*” do rozporządzenia MG.

Przepis § 8 ust. 2 rozporządzenia MG stanowi, że podczas projektowania i produkowania zabawek powinny być uwzględnione zdolności dzieci, a tam, gdzie to właściwe, ich opiekunów, w szczególności w przypadku zabawek przeznaczonych dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy lub z innych określonych grup wiekowych.

Natomiast niżej wskazane przepisy Załącznika Nr 1 „*Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa*” do rozporządzenia MG stanowią:

- pkt 1.4.2, iż 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, iż 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.

Stwierdzone niezgodności uzasadniały wszczęcie przez Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów postępowania administracyjnego przeciwko „PH PISAREK”

z siedzibą w Kajetanach, mającego na celu doprowadzenie do usunięcia niezgodności kwestionowanego wyrobu z zasadniczymi wymaganiami lub wycofania go z obrotu.

Strona, poinformowana o zmianie stanu prawnego w piśmie z dnia 01 sierpnia 2011 r., nie kwestionowała zastosowanej przez Prezesa UOKiK kwalifikacji prawnej stwierdzonych niezgodności.

Strona przekazała zestawienie kontrahentów, oryginały oświadczeń odbiorców o nieposiadaniu na stanie magazynowym przedmiotowego wyrobu oraz poświadczone za zgodność z oryginałem kopie faktur korygujących.

Nadto uzyskane oświadczenia kontrahentów oraz wyniki kontroli zleconych przez Prezesa UOKiK świadczą o braku kwestionowanej zabawki w obrocie.

Zebrane w toku postępowania dowody są wystarczające do uznania, iż zabawka – grzechotka CHT2891A78, kod kreskowy 5908265254853 została wycofana z obrotu.

Zgodnie z 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.

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 (tekst jedn. Dz. U. z 2000 r. Nr 98, poz. 1071 ze zm.), w zw. 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 UOKiK  
Zastępca Dyrektora DNR  
Jadwiga Gunerka

**Otrzymuje:**

PH „PISAREK”  
Spółka Jawna  
Kajetany  
ul. Brzozowa 42A  
05-830 Nadarzyn

**Do wiadomości:**

1. Katarzyna Gacek  
ul. Grunwaldzka 15/14  
10-123 Olsztyn
2. Jerzy Bartoszewski  
ul. Franciszka Barcza 5/10  
10-685 Olsztyn
3. Warmińsko-Mazurski  
Wojewódzki Inspektor  
Inspekcji Handlowej  
**dot. PU-42-16,69/11**
- 4.aa