



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR-730-61(14)/14/WK

Warszawa, 1 sierpnia 2014 r.

DECYZJA DNR-2/147/2014

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 z późn. zm.) Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów umarza wszczęte z urzędu postępowanie administracyjne prowadzone w sprawie wprowadzonej do obrotu przez importera Auchan Polska Sp. z o.o. z siedzibą w Piasecznie zabawki - grzechotka, zestaw 3 sztuki, MK 6039756, kod EAN 3245672227769, niezgodnej z wymaganiami określonymi w pkt 1.4.2 i 1.4.3 załącznika Nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do 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.), z uwagi na wycofanie wyrobu z obrotu.

UZASADNIENIE

W toku kontroli przeprowadzonej w Auchan Centrum Handlowe w Bielanach Wrocławskich, należącym do Auchan Polska Sp. z o.o. z siedzibą w Piasecznie inspektorzy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej we Wrocławiu stwierdzili w ofercie handlowej zabawkę - grzechotka, zestaw 3 sztuki, MK 6039756, kod EAN 3245672227769.

Kontrolowany zakupił wyroby od World Distribution Asia Trading Co. Ltd. 2001-2081, Block 7A Sport Creative Park 128 Hua Yua Road, Shanghai, China na podstawie faktury nr 72004998 z dnia 3 września 2012 r. (6624 sztuki) oraz SNC Organisation Intra – Groupe Des Achats Groupe Auchan, Rue Du Marechal De Lattre De Tassigny, 59170 Croix, France na podstawie faktury nr 00162171 z dnia 20 grudnia 2012 r. (288 sztuki), nr 00162422 z dnia 31 grudnia 2012 r. (720 sztuki), nr 00162677 z dnia 10 stycznia 2013 r. (144 sztuki), nr 00163201 z dnia 31 stycznia 2013 r. (144 sztuki), nr 00163356 z dnia 7 lutego 2013 r. (288 sztuki), nr 00163523 z dnia 14 lutego 2013 r. (144 sztuki), nr 00163697 z dnia 21 lutego 2013 r. (432 sztuki), nr 00163914 z dnia 28 lutego 2013 r. (144 sztuki), nr 83019077 z dnia 9 września 2013 r. (7344 sztuki).

Zestaw składa się z trzech grzechotek o różnych kształtach. Pierwsza grzechotka o jajowatym kształcie wykonana została ze sztywnego przezroczystego tworzywa z uchwytem wykonanym z tworzywa gumopodobnego i zawiera elementy grzechoczące. Druga grzechotka w kształcie kwiatka posiada niektóre płatki częściowo przezroczyste oraz elementy grzechoczące w formie plastikowych kulek. W środku kwiatka znajduje się obracająca się kula, która również zawiera elementy grzechoczące. Do kwiatka przymocowany jest uchwyt. Trzecia grzechotka jest w kształcie bliżej nieokreślonego elementu z umieszczoną w nim obracającą się kulą, w której także znajdują się elementy grzechoczące.

Na tekturowej etykiecie zabawki umieszczono informacje: Importer Auchan Polska Sp. z o.o., ul. Puławska 46, 05-500 Piaseczno, wyprodukowano w Chinach, 765287X131, MK6039756, kod EAN 3245672227769, Manufacturer: Uni-Regent Holdings Ltd. Rm 14-15, Ug/F. South Seas Centre 75, Mody Road, Tsimshatsui, Kowloon, HongKong, znak CE, 0+. Na każdej z grzechotek umieszczono dwie naklejki z informacjami: znak CE, 765287X131, MK6039756, made in China Manufacturer: Uni-Regent Holdings Ltd. Rm 14-15, Ug/F. South Seas Centre 75, Mody Road, Tsimshatsui, Kowloon, HongKong.

Biorąc pod uwagę cechy charakterystyczne zabawki oraz posiłkując się wytycznymi Komitetu Technicznego ds. Bezpieczeństwa Zabawek (Raport PKN-CEN/CR 14379:2007 „Klasyfikacja Zabawek. Wytyczne” Tablica 23: „Zabawka dla niemowląt do oglądania, chwytania/lub ściskania) Dolnośląski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej poddał zabawkę badaniom o surowszych parametrach, tj. dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy.

W wyniku badań laboratoryjnych (sprawozdanie Nr 365/2013) stwierdzono, że zabawka nie spełnia wymagań określonych w normie PN-EN 71-1:2011 „Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne”:

- pkt 5.1b, z uwagi na fakt, że w wyniku badania wytrzymałości udarowościowej z grzechotki w kształcie kwiatka uwolniły się elementy grzechoczące mieszczące się całkowicie w cylindrze do badania małych części;
- pkt 5.1f, z uwagi na niedopuszczalne pęknięcie w obudowie dwóch grzechotek, które stwarzają zagrożenie uwolnienia się elementów grzechoczących.

Wobec powyższego, Dolnośląski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej uznał, że zabawka nie spełnia wymagań określonych w pkt 1.4.2 i 1.4.3 załącznika Nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do 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.), zwanego dalej „rozporządzeniem” i w dniu 3 lutego 2014 r. na podstawie art.

40 k ust. 1 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o systemie oceny zgodności (Dz. U. z 2010 r. Nr 138, poz. 935 z późn. zm.), zwanej dalej „ustawą o systemie oceny zgodności” wydał decyzję zakazującą Auchan Polska Sp. z o.o. z siedzibą w Piasecznie dalszego udostępniania wyrobu przez okres 2 miesięcy.

W związku z powyższym, akta kontroli zostały przekazane Prezesowi Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, w celu wszczęcia postępowania administracyjnego na podstawie ustawy o systemie oceny zgodności.

Pismem z dnia 14 marca 2014 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (zwany dalej także „Prezesem UOKiK”) zawiadomił Auchan Polska Sp. z o.o. z siedzibą w Piasecznie (zwaną dalej „stroną postępowania”) o wszczęciu z urzędu postępowania w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki - grzechotka, zestaw 3 sztuki, MK 6039756, kod EAN 3245672227769, niezgodnej z wymaganiami określonymi w pkt 1.4.2 i 1.4.3 załącznika Nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia, z uwagi na to, iż w wyniku badania wytrzymałości udarnościorowej z grzechotki w kształcie kwiatka uwolniły się elementy grzechoczące, które mogą zostać połknięte lub przedostać się do dróg oddechowych, co stwarza ryzyko uduszenia użytkownika poprzez odcięcie mu dopływu powietrza w wyniku wewnętrznego zatkania przez części zaklinowane w ustach, gardle lub przy wejściu do dolnych dróg oddechowych. Ponadto w dwóch grzechotkach pojawiło się pęknięcie w obudowie, które stwarza zagrożenie uwolnienia się małych elementów stwarzających niebezpieczeństwo uduszenia. Jednocześnie Prezes UOKiK zwrócił się do strony postępowania o określenie jej roli w obrocie wyrobami będącymi przedmiotem niniejszego postępowania i wskazanie, czy przekazana w toku kontroli faktura Vat nr 83019077 z dnia 9 września 2013 r. stanowi jedyny dokument, na podstawie którego dokonano zakupu ww. wyrobu oraz przekazanie innych dowodów zakupu. Ponadto Prezes UOKiK wystąpił do strony postępowania o przekazanie zestawienia odbiorców wraz z danymi adresowymi oraz wskazaniem ilości wyrobu dostarczonego każdemu z odbiorców, jak również podanie liczby wyrobu znajdującego się na jego stanie magazynowym.

Decyzją DNR-2/34/2014 z dnia 14 marca 2014 r. Prezes UOKiK przedłużył wydany w dniu 3 lutego 2014 r. przez Dolnośląskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej dla Auchan Polska Sp. z o.o. z siedzibą w Piasecznie, zakaz dalszego udostępniania wyrobu do czasu zakończenia prowadzonego postępowania administracyjnego.

W dniu 31 marca 2014 r. wpłynęło do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, pismo strony postępowania z dnia 25 marca 2014 r., którym nadesłała zestawienie sprzedaży

za okres od 1 września 2013 r. do 24 marca 2014 r. wraz ze wskazaniem odbiorców wyrobu oraz fakturę zakupu z dnia 9 września 2013 r.

Postanowieniem z dnia 8 maja 2014 r. Prezes UOKiK wyznaczył stronie postępowania termin 21 dni na usunięcie niezgodności wyrobu bądź wycofanie go z obrotu oraz powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach w dzienniku o zasięgu ogólnopolskim oraz na stronie internetowej www.auchan.pl. Strona postępowania została poinformowana, jakie dowody powinna przedstawić na potwierdzenie podjętych działań. Ponadto Prezes UOKiK zwrócił się o wyjaśnienie różnicy pomiędzy liczbą wyrobów zakupionych na podstawie faktury (7344 sztuki) oraz wynikającą z zestawienia sprzedaży (6625 sztuki) i stanu magazynowego (1500 sztuk), jak również o uzupełnienie w piśmie z dnia 25 marca 2014 r. podpisu osoby upoważnionej do reprezentacji Auchan Polska Sp. z o.o. z siedzibą w Piasecznie bądź pełnomocnictwa dla osoby, która podpisała ww. pismo wraz z dowodem uiszczenia za nie opłaty skarbowej.

W dniu 12 maja 2014 r. wpłynęło do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów pismo strony postępowania z dnia 8 marca 2014 r., którym nadesłała drugie zestawienie sprzedaży za okres od 2 listopada 2012 r. do 7 maja 2014 r. oraz faktury potwierdzające zakup 16272 sztuk wyrobu. Z zestawienia wynika, że odbiorcami wyrobu było 29 przedsiębiorców (sklepy Auchan), łącznie sprzedano 14784 sztuki wyrobu, natomiast 1505 sztuk pozostało na stanie magazynowym. Strona wyjaśniła, że różnica 17 sztuk pomiędzy liczbą zakupionych wyrobów (16272 sztuki), a liczbą sprzedanych wyrobów (14784 sztuki) oraz liczbą wyrobów znajdujących się na stanie magazynowym (1505 sztuk) może wynikać ze sprzedaży innego wyrobu oklejonego błędnym kodem kreskowym.

W dniu 2 czerwca 2014 r. wpłynęło do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów pismo strony postępowania z dnia 29 maja 2014 r., przy którym przekazała wydruk: ze strony internetowej, wycinek z gazety zawierające ogłoszenie o niezgodności wyrobu, 2 protokoły zniszczenia wyrobu, 18 kart reklamacyjnych/utylizacyjnych, na podstawie których dokonano utylizacji zabawki oraz pełnomocnictwo z dnia 29 maja 2014 r. dla osoby, która podpisała pismo z dnia 25 marca 2014 r. Nadesłane przez stronę pełnomocnictwo dotyczyło jedynie możliwości poświadczania za zgodność z oryginałem dokumentów w prowadzonym postępowaniu administracyjnym.

Pismem z dnia 4 czerwca 2014 r. Prezes UOKiK poinformował stronę postępowania, że na podstawie art. 10 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2013 r., poz. 267, z późn. zm.) przysługuje jej prawo do zapoznania się ze zgromadzonymi aktami sprawy oraz prawo wypowiedzenia się, co do

zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań w terminie 10 dni od dnia otrzymania pisma. Ponadto poinformował, 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. Ponadto Prezes UOKiK ponownie zwrócił się o uzupełnienie w piśmie z dnia 25 marca 2014 r. podpisu osoby upoważnionej do reprezentacji Auchan Polska Sp. z o.o. z siedzibą w Piasecznie bądź pełnomocnictwa dla osoby, która podpisała ww. pismo. Strona postępowania nie skorzystała z prawa do zapoznania się ze zgromadzonymi aktami sprawy.

W dniu 9 czerwca 2014 r. strona postępowania przekazała dowód opłaty skarbowej od pełnomocnictwa z dnia 29 maja 2014 r. dotyczącego poświadczania dokumentów spółki.

Pismem z dnia 4 lipca 2014 r. Prezes UOKiK poinformował stronę postępowania, że w związku z uiszczeniem opłaty skarbowej od pełnomocnictwa dotyczącego poświadczania za zgodność z oryginałem dokumentów w prowadzonym postępowaniu administracyjnym, konieczne jest nadesłanie pełnomocnictwa do reprezentowania spółki w prowadzonym postępowaniu administracyjnym dla osoby, która podpisała pismo z dnia 25 marca 2014 r.

W dniu 22 lipca 2014 r. strona postępowania przekazała dla ww. osoby pełnomocnictwo do poświadczania za zgodność z oryginałem dokumentów w prowadzonym postępowaniu administracyjnym.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów ustalił i stwierdził:

Przepis art. 41a ust. 1 ustawy o systemie oceny zgodności stanowi, że 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. Stroną postępowania może być także dystrybutor.

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. Natomiast zgodnie z 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.

W toku postępowania, ustalono że Auchan Polska Sp. z o.o. z siedzibą w Piasecznie jest importerem wprowadzonej do obrotu zabawki - grzechotka, zestaw 3 sztuki, MK 6039756, kod EAN 3245672227769. W związku z tym, że Auchan Polska Sp. z o.o. z siedzibą w Piasecznie wprowadziła ww. wyrób do obrotu została uznana za stronę postępowania administracyjnego.

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 niniejszej sprawie zastosowanie mają przepisy rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek.

Badania laboratoryjne (sprawozdanie z badań nr 365/2013) wykazały, że zabawka nie spełnia wymagań określonych w pkt 5.1b i pkt 5.1 f normy PN-EN 71-1:2011 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*”.

Wyniki badań laboratoryjnych uzasadniały wszczęcie z urzędu przez Prezesa UOKiK postępowania administracyjnego, na podstawie art. 41 ust. 1 ustawy o systemie oceny zgodności, w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki - grzechotka, zestaw 3 sztuki, MK 6039756, kod EAN 3245672227769, niezgodnej z wymaganiami określonymi w pkt 1.4.2 i 1.4.3 załącznika Nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia.

Zgodnie z pkt 1.4.2 ww. załącznika do rozporządzenia, 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, natomiast zgodnie z pkt 1.4.3 ww. załącznika, 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.

Pismem z dnia 14 marca 2014 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów zawiadomił stronę postępowania o wszczęciu z urzędu postępowania w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki - grzechotka, zestaw 3 sztuki, MK 6039756, kod EAN 3245672227769, niezgodnej z wymaganiami określonymi w pkt 1.4.2 i 1.4.3 załącznika Nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia, z uwagi na to, iż w wyniku badania wytrzymałości udarnościowej z grzechotki w kształcie kwiatka uwolniły się elementy grzechoczące, które mogą zostać połknięte lub przedostać się do dróg oddechowych, co stwarza ryzyko uduszenia użytkownika poprzez odcięcie mu dopływu powietrza w wyniku wewnętrznego zatkania przez części zaklinowane w ustach, gardle lub przy wejściu do dolnych dróg oddechowych. Ponadto w dwóch grzechotkach pojawiło się pęknięcie w obudowie, które stwarza zagrożenie uwolnienia się małych elementów stwarzających niebezpieczeństwo uduszenia.

Postanowieniem z dnia 8 maja 2014 r. Prezes UOKiK wyznaczył stronie postępowania termin na usunięcie niezgodności wyrobu bądź wycofanie go z obrotu oraz powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach w jednym dzienniku o zasięgu ogólnopolskim i na stronie internetowej www.auchan.pl. Strona postępowania została również poinformowana, jakie należy przedstawić dowody na potwierdzenie podjętych działań.

W trakcie prowadzonego postępowania administracyjnego strona postępowania przedstawiła faktury potwierdzające zakup 16272 sztuk wyrobu oraz zestawienie sprzedaży za okres od 2 listopada 2012 r. do 7 maja 2014 r., z którego wynika, że odbiorcami było 29 przedsiębiorców (sklepy Auchan), sprzedano 14784 sztuki wyrobu, natomiast 1505 sztuk wyrobu pozostało na stanie magazynowym sklepów. Strona postępowania przedstawiła dokumenty potwierdzające dokonanie utylizacji zabawki znajdującej się na stanie magazynowym 20 sklepów oraz wydruk ze strony internetowej i wycinek z gazety potwierdzające zamieszczenia ogłoszenia powiadomienia konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach zabawki.

Mając na uwadze powyższe Prezes UOKiK uznał, że przedstawione przez stronę postępowania dowody są wystarczające do uznania, że konsumenci zostali powiadomieni o stwierdzonych niezgodnościach oraz wyrób został wycofany z obrotu.

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 uchylające rozporządzenie (EWG) nr 339/93 (Dz. U. UE.L. 2008.218.30)* „wycofanie z obrotu” oznacza

dowolny środek, którego celem jest zapobieżenie udostępnieniu na rynku produktu w danym łańcuchu dostaw.

W rozumieniu przepisów ww. rozporządzenia środki podjęte przez stronę postępowania stanowią o wycofaniu wyrobu 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 niezgodność wyrobu z zasadniczymi, szczegółowymi lub innymi wymaganiami została usunięta bądź wyrób został wycofany z obrotu.

W tym stanie rzeczy orzeczono, 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 (Dz. U. z 2013 r., poz. 267 z późn. zm.) w związku 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.

Otrzymuje:

Auchan Polska Sp. z o.o.
ul. Puławska 46
05 – 500 Piaseczno

Z up. Prezesa Urzędu Ochrony
Konkurencji i Konsumentów
Dyrektor
Departamentu Nadzoru Rynku
Anna Mazurak

Do wiadomości:

- 1) Dolnośląski Wojewódzki Inspektor
Inspekcji Handlowej (PU.8361.319.2013; PU.8361.32.2014)
- 2) aa