



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR-730-49(10)/16/WK

Warszawa, 13 września 2016 r.

DECYZJA DNR-2/113/2016

Na podstawie art. 41 c 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 2016 r., poz. 655) oraz art. 129 ust. 2 pkt 1 lit. a) ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku (Dz. U. z 2016 r., poz. 542) Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów umarza wszczęte z urzędu postępowanie administracyjne prowadzone w sprawie wprowadzonej do obrotu przez ICOM POLAND Sp. z o.o. Sp. k. z siedzibą w Poznaniu, zabawki zestaw Mały strażak 4 el., kod EAN 8601403140380, item no. CD021487, numer partii 25022012, niezgodnej z zasadniczymi wymaganiami określonymi w § 8 ust. 7 rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2014 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (Dz. U. z 2011 r. Nr 83, poz. 454 z późn. zm.), z uwagi na usunięcie niezgodności wyrobu.

UZASADNIENIE

W wyniku kontroli przeprowadzonej u Doroty Szachniuk prowadzącej działalność gospodarczą pod firmą Dorota Szachniuk Sklep KUBUŚ w Świdwinie przez inspektorów Wojewódzkiego inspektoratu Inspekcji Handlowej w Szczecinie, stwierdzono w ofercie sprzedaży zabawkę zestaw Mały strażak 4 el., kod EAN 8601403140380, item no. CD021487, numer partii 25022012.

W trakcie kontroli ustalono, że kontrolowany przedsiębiorca dokonał zakupu 1 sztuki wyrobu od Marka Matwiejczuka prowadzącego działalność gospodarczą pod firmą Firma Handlowo-Usługowa Marek Matwiejczuk w Szczecinie na podstawie faktury VAT nr 3061/001/2015 z dnia 2 września 2015 r., który zakupił 48 sztuk ww. wyrobu od Dawida Szańcy prowadzącego działalność gospodarczą pod firmą EVERYTHING4U Dawid Szańca w Poznaniu i Jolanty Świecy prowadzącej działalność gospodarczą pod firmą Jolanta Świeca

w Poznaniu wspólników ICOM POLAND Świeca i wspólnicy s. c. w Poznaniu, którzy zakupili 240 sztuk wyrobu od GOTOP TOYS CO. LTD., 1427 Trans Hong Kong Comm Bldg., 41-43 Carnarvon, Road, Tsimshatsut, Kowloon, Hongkong.

Zgodnie z aktualnym wypisem z Krajowego Rejestru Sądowego, w trybie art. 551 § 2 ustawy z dnia 15 września 2000 r. Kodeks spółek handlowych (Dz. U. z 2013 r., poz. 1030 z późn. zm.) spółka cywilna ICOM POLAND prowadzona przez wspólników Jolantę Świecę i Dawida Szańcę oraz ICOM POLAND Sp. z o.o. przekształciła się w ICOM POLAND Sp. z o.o. Sp. k. z siedzibą w Poznaniu. Zgodnie z art. 553 § 1 ww. ustawy z dnia spółce przekształconej przysługują prawa i obowiązki spółki przekształcanej.

Zabawka zestaw Mały strażak składa się: z czerwonego hełmu strażackiego o wymiarach 230x180x100 mm wyposażonego w gumkę, toporka, latarki z pomarańczowym uchwytem i żółtą osłoną głowicy o długości 100 mm oraz zegarka o długości paska 180 mm. Wszystkie elementy wchodzące w skład zestawu posiadają prosty kształt i zostały wykonane z cienkiego tworzywa sztucznego, które po ściśnięciu ugina się.

Zestaw strażacki zapakowano w siatkę z tworzywa sztucznego spiętą klamrą, do którego przyczepiono etykietę, na której zamieszczono informacje: znak CE; nazwę: Zestaw mały strażak 4 el, kod EAN 8601403140380, item no. CD021487, numer partii 25022012; Wyprodukowano w Chinach; Zhulin Toys Factory Add: Chenghai District, Shangtou City, Guangdong, Provence, China; importer: ICOM POLAND/Everything 4U, 61-249 Poznań, ul. Obodrzycka 67; www.icom-poland.com; znak graficzny ostrzegawczy dotyczący wieku (0-3), ostrzeżenie! Zabawka nieodpowiednia dla dzieci w wieku poniżej 3 lat. Małe części, niebezpieczeństwo zadławienia. Ostre zakończenia. Przebicie skóry. Należy zdjąć opakowanie przed podaniem do rąk dziecka. Należy zachować opakowanie/ulotkę/etykietę, gdyż zawiera ważne informacje. Niestosowanie się do zalecanych środków ostrożności może skutkować uszczerbkiem na zdrowiu dziecka. Producent zastrzega sobie prawo do zmian technicznych oraz kolorystycznych zabawki. Ostrzeżenie. Tylko do użytku pod nadzorem osoby dorosłej. Należy zachować wszelkie środki ostrożności przy używaniu narzędzi wchodzących w skład zestawu. Niezachowanie środków ostrożności może prowadzić do skaleczenia, zranienia dziecka. Zabawka powinna być przechowywana w miejscu niedostępnym dla dzieci w wieku do 3 lat. Ostrzeżenie. Ta zabawka nie zapewnia ochrony. Używać tylko do zabawy. Zabawka przeznaczona dla dzieci w wieku powyżej 6 lat. Ostrzeżenie! Kask jest zabawką nie służy do ochrony.

Biorąc pod uwagę fakt, że zabawka umożliwia odgrywanie roli strażaka w trakcie zabawy, Zachodniopomorski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej zakwalifikował ją

zgodnie z wytycznymi Komitetu Technicznego ds. Bezpieczeństwa Zabawek (Raport PKN -CEN/CR 14379:2007 „Klasyfikacja Zabawek. Wytyczne” Tablica 8) do zabawek przeznaczonych do naśladowania - Kostiumy, przebrania, maski (Kategoria G).

W wyniku oględzin (protokół oględzin z dnia 23 października 2015 r.) stwierdzono, że do zabawki dołączono niezasadnie ostrzeżenie o konieczności nadzoru osoby dorosłej, co narusza § 8 ust. 7 rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2014 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (Dz. U. z 2011 r. Nr 83, poz. 454 z późn. zm.), zwanego dalej „rozporządzeniem”, które jest wymagane przy zabawkach funkcjonalnych. Zgodnie z definicją określoną w § 2 rozporządzenia, zabawka funkcjonalna to zabawka, która działa i jest używana w taki sam sposób jak wyrób, urządzenie lub instalacja przeznaczone do użytku dorosłych i która może być pomniejszonym modelem takiego wyrobu, urządzenia lub instalacji. Przedmiotowe ostrzeżenie jest wymagane przy zabawkach, np.: do zabawy w wodzie; dołączonych do żywności; zawierających niebezpieczne substancje i mieszaniny; zestawach służących do wykonywania doświadczeń chemicznych i elektrycznych.

Zachodniopomorski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej stwierdził, że zestaw Mały strażak nie jest zabawką funkcjonalną, która służy nabywaniu przez dzieci umiejętności zawodowych, bowiem wchodzący w skład zestawu hełm nie zapewnia ochrony, natomiast toporek nie posiada ostrej krawędzi tnącej. Pozostałe elementy wchodzące w skład zestawu posiadają prosty kształt i zostały wykonane z cienkiego tworzywa sztucznego, które po ściśnięciu ugina się. Ponadto zabawka nie posiada małych części, a zatem niezasadnie umieszczono na niej ostrzeżenie dotyczące niebezpieczeństwa zadławienia.

W związku z powyższym przekazano akta z przeprowadzonej kontroli Prezesowi Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, w celu wszczęcia postępowania administracyjnego na podstawie ustawy o systemie oceny zgodności (Dz. U. z 2016 r., poz. 655), zwaną dalej „ustawą o systemie oceny zgodności”.

W dniu 20 kwietnia 2016 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów zwrócił się do ICOM POLAND Sp. z o.o. Sp. k. z siedzibą w Poznaniu o podjęcie dobrowolnych działań polegających na usunięciu niezgodności wyrobu bądź wycofaniu go z obrotu wskazując termin i dowody potwierdzające podjęcie ww. działań naprawczych.

W odpowiedzi ICOM POLAND Sp. z o.o. Sp. k. z siedzibą w Poznaniu, pismem z dnia 10 maja 2016 r. poinformowała, że podjęła działania naprawcze polegające na poprawieniu etykiety wyrobu oraz dostarczeniu jej odbiorcom. Ponadto spółka nadesłała zestawienie 8 odbiorców wyrobu, fakturę zakupu oraz poprawioną etykietę wyrobu.

Pismem z dnia 2 czerwca 2016 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów poinformował ICOM POLAND Sp. z o.o. Sp. k. z siedzibą w Poznaniu, pomimo usunięcia ostrzeżenia o konieczności nadzoru osoby dorosłej, zmieniła kwalifikację zabawki z przeznaczonej dla dzieci powyżej 36 miesięcy na przeznaczoną dla dzieci poniżej 36 miesięcy. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów stwierdził, że zabawka, ze względu na wchodzący w skład zestawu kształt krawędzi toporka oraz znajdujące się w nim elementy wyposażenia, między innymi zegarek, powinna być przeznaczona dla dzieci w wieku powyżej 36 miesięcy zgodnie z kwalifikacją producenta. Ponadto uznał, iż dzieci w grupie wiekowej powyżej 36 miesięcy, dzięki intensywnemu rozwojowi mowy oraz rozwojowi fizycznemu posiadają większą umiejętność abstrakcyjnego myślenia, co z kolei powoduje większe zainteresowanie zabawą polegającą na odgrywaniu ról, w trakcie której mogą uczyć się prawidłowych zachowań społecznych. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów stwierdził ponadto, że na etykiecie nie umieszczono numeru partii lub innych danych umożliwiających identyfikację zabawki, co narusza § 5 ust. 3 pkt 1 rozporządzenia; nazwy i adresu producenta, co narusza § 5 ust. 4 rozporządzenia; słowa ostrzeżenia przed treścią ostrzeżenia: „Zabawka nie zapewnia ochrony”, co narusza § 8 ust. 5 rozporządzenia; ostrzeżenia: „Nieodpowiednie dla dzieci w wieku poniżej 3 lat” lub „Nieodpowiednie dla dzieci poniżej 36 miesięcy” lub ostrzeżenia w formie znaku graficznego wraz z informacją wskazującą zagrożenie, co narusza pkt 2.1 załącznika 3 do rozporządzenia. Na etykiecie podano jedynie informację, że niestosowanie się do zalecanych środków ostrożności może skutkować uszczerbkiem na zdrowiu dziecka. W związku z powyższym Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wyznaczył spółce kolejny termin na podjęcie działań naprawczych.

W dniu 13 czerwca 2016 r. wpłynęło do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów pismo z dnia 8 czerwca 2016 r., którym ICOM POLAND Sp. z o.o. Sp. k. z siedzibą w Poznaniu przekazała dowody mające potwierdzać usunięcie niezgodności wyrobu, tj. poprawiony wzór etykiety, 3 poświadczone za zgodność z oryginałem kopie oświadczeń kontrahentów potwierdzające odbiór etykiet, 1 poświadczoną za zgodność z oryginałem kopię oświadczenia odbiorcy o dołączeniu etykiety do wyrobu oraz 1 poświadczoną za zgodność z oryginałem kopię oświadczenia o braku wyrobu na stanie magazynowym.

W wyniku sprawdzenia etykiety Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów stwierdził, że ww. spółka zmieniła co prawda grupę wiekową zabawki, tj. dla dzieci powyżej 36 miesięcy, ale ponownie umieściła na niej niezasadne ostrzeżenie przeznaczone dla zabawek funkcjonalnych, tj.: „Tylko do użytku pod bezpośrednim nadzorem osoby dorosłej”,

co narusza § 8 ust. 7 rozporządzenia oraz nie umieściła na etykiecie wymaganego w przypadku imitacji hełmu ochronnego ostrzeżenia: „Ostrzeżenie. Ta zabawka nie zapewnia ochrony”, co narusza pkt 9 załącznika 3 do rozporządzenia. Ponadto należy wskazać, że przedstawione przez Icom Poland Sp. z o.o. Sp. k. z siedzibą w Poznaniu 3 poświadczone za zgodność z oryginałem kopie oświadczeń kontrahentów dotyczyły jedynie potwierdzenia otrzymania etykiet, a nie dołączenia etykiet do wyrobów.

W związku z tym, że ICOM POLAND Sp. z o.o. Sp. k. z siedzibą w Poznaniu, pomimo dwukrotnie wyznaczonego terminu nie podjęła działań, które doprowadziły do usunięcia niezgodności wyrobu, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, (zwany dalej „Prezesem UOKiK”) pismem z dnia 21 czerwca 2016 r. zawiadomił ICOM POLAND Sp. z o.o. Sp. k. z siedzibą w Poznaniu, (zwaną dalej „stroną postępowania”) o wszczęciu z urzędu postępowania w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki zestaw Mały strażak 4 el., kod EAN 8601403140380, item no. CD021487, numer partii 25022012, niezgodnej z zasadniczymi wymaganiami określonymi w § 8 ust. 7 rozporządzenia, z uwagi na niezasadne umieszczenie na etykiecie ostrzeżenia o konieczności nadzoru osoby dorosłej.

Ponadto na etykiecie zabawki nie wskazano ostrzeżenia: „Ostrzeżenie. Ta zabawka nie zapewnia ochrony” dotyczącego imitacji hełmów ochronnych, co narusza pkt 9 załącznika 3 „Wymagania dotyczące instrukcji i ostrzeżeń” do rozporządzenia.

W piśmie zawiadamiającym o wszczęciu postępowania wyznaczono ponadto stronie postępowania termin 21 dni na usunięcie niezgodności wyrobu albo wycofanie wyrobu z obrotu oraz powiadomienie konsumentów o stwierdzonej niezgodności wyrobu na stronie internetowej: www.icom-poland.com oraz w gazecie (dzienniku) o zasięgu ogólnopolskim. Strona postępowania została poinformowana, jakie dowody powinna przedstawić na powyższą okoliczność.

W dniu 22 lipca 2016 r. do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wpłynęło pismo strony z dnia 15 lipca 2016 r., przy którym strona postępowania nadesłała: poprawioną etykietę wyrobu, wzór pisma skierowanego do odbiorców, 1 poświadczoną za zgodność z oryginałem kopię oświadczenia o nieposiadaniu wyrobu na stanie magazynowym, 5 poświadczonych za zgodność z oryginałem kopii oświadczeń odbiorców o dołączeniu do wyrobu poprawionych etykiet oraz dowody potwierdzające powiadomienie konsumentów o niezgodności wyrobu, tj. wydruk ze strony internetowej oraz wycinek ogłoszenia z gazety. Strona postępowania uzyskała również oświadczenie kontrolowanego przedsiębiorcy potwierdzające dołączenie etykiety do wyrobu.

W dniu 25 lipca 2016 r. do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wpłynęło pismo strony postępowania z dnia 18 lipca 2016 r., przy którym nadeszła 2 poświadczona za zgodność z oryginałem kopie oświadczeń odbiorców o dołączeniu etykiet do wyrobu.

Pismem z dnia 28 lipca 2016 r. strona postępowania została poinformowana na podstawie art. 10 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2016 r., poz. 23) o prawie do zapoznania się ze zgromadzonymi aktami sprawy oraz prawie wypowiedzenia się, co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań. Jednakże nie skorzystała z powyższych uprawnień.

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 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. Zgodnie natomiast 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.

W toku postępowania, ustalono że ICOM POLAND Sp. z o.o. Sp. k. z siedzibą w Poznaniu, jest importерem wprowadzonej do obrotu zabawki zestaw Mały strażak 4 el., kod EAN 8601403140380, item no. CD021487 i stroną 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.

Stosownie do treści art. 129 ust. 2 pkt 1 lit. a) ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku (Dz. U. z 2016 r., poz. 542), postępowania wszczęte w wyniku kontroli wszczętych w stosunku do zabawek przed dniem wejścia w życie tej ustawy – wszczyna się i prowadzi na podstawie przepisów dotychczasowych, tj. na podstawie przepisów ustawy o systemie oceny zgodności.

W wyniku oględzin (protokół oględzin z dnia 23 października 2015 r.) stwierdzono, że do zabawki dołączono niezasadnie ostrzeżenie o konieczności nadzoru osoby dorosłej, co narusza § 8 ust. 7 rozporządzenia, które jest wymagane przy zabawkach funkcjonalnych. Zgodnie z definicją określoną w § 2 rozporządzenia, zabawka funkcjonalna to zabawka, która działa i jest używana w taki sam sposób jak wyrób, urządzenie lub instalacja przeznaczone do użytku dorosłych i która może być pomniejszonym modelem takiego wyrobu, urządzenia lub instalacji. Przedmiotowe ostrzeżenie jest wymagane przy zabawkach, np.: do zabawy w wodzie; dołączonych do żywności; zawierających niebezpieczne substancje i mieszaniny; zestawach służących do wykonywania doświadczeń chemicznych i elektrycznych.

Wyniki kontroli 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 przez ICOM POLAND Sp. z o.o. Sp. k. z siedzibą w Poznaniu, zabawki zestaw Mały strażak 4 el., kod EAN 8601403140380, item no. CD021487, niezgodnej z wymaganiami określonymi w § 8 ust. 7 rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2014 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (Dz. U. z 2011 r. Nr 83, poz. 454 z późn. zm.).

Prezes UOKiK powiadomił stronę postępowania, o możliwości podjęcia działań zmierzających do usunięcia niezgodności wyrobu bądź wycofania go z obrotu oraz powiadomienia konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach w jednym dzienniku o zasięgu ogólnopolskim i wyznaczył jej termin na ich podjęcie. Strona postępowania została poinformowana, jakie należy przedstawić dowody na potwierdzenie podjętych działań.

W wyniku prowadzonego postępowania administracyjnego strona postępowania nadesłała do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów: zestawienie 8 odbiorców wyrobu, wzór pisma skierowanego do odbiorców wyrobu, poprawioną etykietę wyrobu, 1 poświadczoną za zgodność z oryginałem kopię oświadczenia o nieposiadaniu wyrobu na stanie magazynowym 7 poświadczonych za zgodność z oryginałem kopii oświadczeń odbiorców o dołączeniu do wyrobu poprawionych etykiet oraz dowody potwierdzające powiadomienie konsumentów o niezgodności wyrobu, tj. wydruk ze strony internetowej oraz

wycinek ogłoszenia z gazety. Strona postępowania uzyskała również oświadczenie kontrolowanego przedsiębiorcy o dołączeniu do wyrobu etykiety.

Przedstawione przez stronę postępowania dowody są wystarczające do uznania, że konsumenci zostali powiadomieni oraz niezgodność wyrobu została usunięta.

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 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 (Dz. U. z 2016 r., poz. 23 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.

Z up. Prezesa UOKiK
Zastępcą Dyrektora
Departamentu Nadzoru Rynku
Jadwiga Gunerka