



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR-730-41(23)/14/WK

Warszawa, 30 października 2014 r.

DECYZJA DNR-2/192/2014

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 wobec Ewy Macyszyn prowadzącej działalność gospodarczą pod nazwą Firma Produkcyjno – Handlowa „MACYSZYN” w Częstochowie w sprawie wprowadzonej do obrotu, zabawki Pająk – cudak 5015, kod EAN 5997404500111, niezgodnej ze szczegółowymi wymaganiami określonymi w pkt 1.2 oraz pkt 1.4.2 i pkt 1.4.3 załącznika 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 ww. wyrobu z obrotu.

UZASADNIENIE

W toku kontroli przeprowadzonej u Andrzeja Rzadkosza prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą Bajka – Dystrybucja Artykułów Dziecięcych Andrzej Rzadkosz we Wrocławiu, inspektorzy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej we Wrocławiu stwierdzili w ofercie handlowej zabawkę - Pająk – cudak 5015, kod EAN 5997404500111.

Kontrolowany przedsiębiorca zakupił 2 sztuki zabawki od Janiny Rzadkosz prowadzącej działalność gospodarczą pod nazwą Bajka – Dystrybucja Artykułów Dziecięcych Andrzej Rzadkosz we Wrocławiu na podstawie faktury Vat 126/MAD/2012 z dnia 30 grudnia 2012 r., która zakupiła 10 sztuk ww. zabawki od Ewy Macyszyn prowadzącej działalność gospodarczą pod nazwą Firma Produkcyjno – Handlowa „MACYSZYN” Ewa Macyszyn w Częstochowie na podstawie faktury Vat 660/11 z dnia 21 czerwca 2011 r. Ewa Macyszyn zakupiła natomiast ww. zabawkę od Dorex – 2000 Kft, H – 1239. Budapest, Harashti út 28, H-1239 Budapest w ilości 340 sztuk na podstawie faktur: nr

1001240 z dnia 9 czerwca 2011 r.; nr 1001996 z dnia 17 listopada 2011 r.; nr 1001094 z dnia 25 czerwca 2012 r.; nr 1001194 z dnia 13 lipca 2012 r.; nr 1001439 z dnia 12 września 2012 r.; nr 1000499 z dnia 9 kwietnia 2013 r.; nr 1000615 z dnia 23 kwietnia 2013 r.; nr 1000811 z dnia 15 maja 2013 r.; nr 1000916 z dnia 28 maja 2013 r.; nr 1001356 z dnia 2 września 2013 r.; nr 1001537 z dnia 29 października 2013 r.; nr 1001645 z dnia 21 listopada 2013 r.; nr 1001725 z dnia 4 grudnia 2013 r. oraz nr 10002290 z dnia 11 marca 2014 r.

Zabawką jest pająk wykonany z kolorowego, sztywnego tworzywa sztucznego. Pająk posiada osiem odnóży zakończonych kołami w formie ściętych kul (średnica ok. 60 mm) zamontowanych mimośrodowo. W korpusie zabawki znajdują się elementy grzechoczące. Na głowie owad ma dwa czułka wykonane z metalowych sprężyn śrubowych (długość ok. 74 i 84 mm) zakończonych plastikowymi kulkami (średnica ok. 20 mm) oraz muszkę (największy rozmiar około 59 mm) osadzoną również na metalowej sprężynie śrubowej. Pająk posiada naklejone papierowe oczy oraz usta z folii z tworzywa sztucznego.

Na tekturce zamykającej opakowanie umieszczono: znak CE, znak graficzny ostrzegawczy dotyczący wieku (0-3) oraz etykietę zawierającą informacje i ostrzeżenia: *„Importer FPH Macyszyn, Ewa Macyszyn, 42-200 Częstochowa, ul. Lwowska 6; tel./fax 034/362-01-72; znak CE; Pająk – Cudak; 5015; kod EAN 5997404500111. Zabawka nieodpowiednia dla dzieci poniżej 3 lat. Zalecane jest odpakowanie produktu przez osobę dorosłą. Zabawka przeznaczona jest do używania przez dzieci pod nadzorem osoby dorosłej ze względu na rozwój psychofizyczny dziecka. Zabawkę należy przechowywać w miejscu niedostępnym dla dzieci do lat 3. Myć w 2%-owym roztworze mydła. Należy zachować etykietę ponieważ zawiera ważne informacje”*.

Biorąc pod uwagę cechy charakterystyczne zabawki, tj. elementy grzechoczące, kolory zabawki przyciągające wzrok dziecka, duże kółka (łatwa w poruszaniu i toczeniu), otwór przeznaczony do zamocowania sznurka służącego do pociągania oraz uwzględniając wytyczne Komitetu Technicznego ds. Bezpieczeństwa Zabawek (Raport PKN-CEN/CR 14379:2007 *„Klasyfikacja Zabawek. Wytyczne”* Tablica: 16 *„Zabawki do pociągania i popychania oraz zabawki wspomagające naukę chodzenia” – kategoria 0*), zgodnie z którymi zabawka nie jest odpowiednia dla dzieci w wieku 36 miesięcy lub starszych, Dolnośląski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej poddał ją badaniom o surowszych parametrach, tj. dla zabawek przeznaczonych dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy.

W wyniku badań laboratoryjnych (sprawozdanie z badań nr 359/2013 z dnia 23 grudnia 2013 r.) stwierdzono, że ww. zabawka nie spełnia wymagań określonych w pkt 5.1b normy PN-EN 71-1:2011 *„Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości*

mechaniczne i fizyczne”, z uwagi na dostępne w wyniku badania wytrzymałości na rozciąganie niebezpieczne ostre zakończenia metalowych sprężyn oraz oderwanie małych elementów (muszka, kulka – w wyniku badania wytrzymałości na rozciąganie oraz połówka kulki - w wyniku badania wytrzymałości udarnościowej), mieszczących się całkowicie w cylindrze do badania małych części.

W oparciu o wyniki badań laboratoryjnych Dolnośląski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej uznał, że zabawka nie spełnia wymagań określonych w pkt 1.2, pkt 1.4.2 i pkt 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 ze zm.), zwanego dalej „rozporządzeniem”.

W związku z powyższym przekazał akta z przeprowadzonej kontroli Prezesowi Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, w celu wszczęcia postępowania administracyjnego na podstawie 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”.

Pismem z dnia 6 marca 2014 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów zwrócił się do Dolnośląskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej o przekazanie dowodów zakupu wyrobu przez Ewę Macyszyn prowadzącą działalność gospodarczą pod nazwą Firma Produkcyjno – Handlowa „MACYSZYN” w Częstochowie.

Pismem z dnia 17 marca 2014 r. Dolnośląski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej przekazał kopię faktury z dnia 9 czerwca 2011 r.

Pismem z dnia 31 marca 2014 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów zwrócił się do Ewy Macyszyn o wyjaśnienie, czy ww. faktura jest jedynym dowodem zakupu wyrobu oraz zwrócił się o przekazanie wszystkich pozostałych dowodów zakupu, zestawienia adresowego odbiorców wyrobu wraz z liczbą wyrobów dostarczonych każdemu z odbiorców.

W dniu 18 kwietnia 2014 r. wpłynęło do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów pismo z dnia 15 kwietnia 2014 r. przy którym Ewa Macyszyn przekazała faktury zakupu wyrobu, tj.: nr 1000290 z dnia 11 marca 2014 r., nr 1001356 z dnia 2 września 2013 r., nr 1001537 z dnia 29 października 2013 r., nr 1001645 z dnia 21 listopada 2013 r., nr 1001725 z dnia 4 grudnia 2013 r., nr 1000499 z dnia 9 kwietnia 2013 r., nr 1000615 z dnia 23 kwietnia 2013 r., nr 1000811 z dnia 15 maja 2013 r., nr 1000916 z dnia 28 maja 2013 r., nr 1001094 z dnia 25 czerwca 2012 r., nr 1001194 z dnia 13 lipca 2012 r., nr 1001439 z dnia 12 września 2012 r., nr 1001996 z dnia 17 listopada 2011 r., nr 1001240 z dnia 9 czerwca 2011 r. wyrobu, zestawienie adresowe odbiorców wyrobu, deklarację zgodności WE, certyfikat oceny typu

WE oraz dowody sprzedaży wyrobu. Z zestawienia adresowego wynikało, że odbiorcami wyrobu było 10 przedsiębiorców, którzy zakupili łącznie 221 sztuk wyrobu.

Pismem z dnia 30 kwietnia 2014 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (zwany dalej „Prezesem UOKiK”) zawiadomił Ewę Macyszyn prowadzącą działalność gospodarczą pod nazwą Firma Produkcyjno – Handlowa „MACYSZYN” w Częstochowie (zwaną dalej „stroną postępowania”), o wszczęciu z urzędu postępowania administracyjnego w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki Pająk – cudak 5015, kod EAN 5997404500111, niezgodnej z wymaganiami określonymi w:

- pkt 1.2 załącznika nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia, z uwagi na pojawienie się w wyniku badania wytrzymałości na rozciąganie niebezpiecznych ostrych zakończeń sprężyn, co może stwarzać ryzyko zranienia na skutek kontaktu z nimi;
- pkt 1.4.2 i pkt 1.4.3 ww. załącznika nr 1 do rozporządzenia, z uwagi na oderwanie się małych elementów (muszka, kulka – w wyniku badania wytrzymałości na rozciąganie) oraz (połówka kulki - w wyniku badania wytrzymałości udarnościowej), 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.

Jednocześnie w piśmie Prezes UOKiK zwrócił się do strony postępowania o wskazanie liczby wyrobów znajdujących się na jej stanie magazynowym.

Pismem z dnia 21 maja 2014 r. strona postępowania poinformowała, iż posiada na stanie magazynowym 37 sztuk ww. wyrobu oraz że wstrzymała import oraz sprzedaż wyrobu.

Postanowieniem z dnia 6 czerwca 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 na stronie internetowej www.macyszyn-toys.pl oraz w dzienniku o zasięgu ogólnopolskim. Strona postępowania została poinformowana, jakie dowody powinna przedstawić na podjęcie powyższych działań.

W dniu 11 lipca 2014 r. wpłynęło do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów pismo strony postępowania z dnia 7 lipca 2014 r., którym przekazała 3 poświadczony za zgodność z oryginałem kopie faktur korygujących potwierdzających wycofanie od odbiorców 4 sztuk wyrobu oraz 5 poświadczonych za zgodność z oryginałem kopii oświadczeń odbiorców potwierdzających brak wyrobu na stanie magazynowym, wydruk ze strony internetowej oraz wycinek z gazety potwierdzające zamieszczenie ogłoszenia powiadomienia

konsumentów o stwierdzonej niezgodności zabawki. Strona postępowania poinformowała ponadto, że oczekuje na przekazanie przez odbiorców dwóch podpisanych faktur korygujących, potwierdzających wycofanie wyrobów z obrotu.

W dniu 18 lipca 2014 r. wpłynęło do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów pismo strony postępowania z dnia 15 lipca 2014 r., którym przekazała poświadczoną za zgodność z oryginałem kopię faktury korygującej potwierdzającej wycofanie od odbiorcy 3 sztuk wyrobu. Ponadto w piśmie strona poinformowała, że pomimo wielokrotnych próśb telefonicznych drugi z odbiorców nie odesłał podpisanej kopii faktury korygującej.

Pismem z dnia 1 sierpnia 2014 r. Prezes UOKiK zwrócił się do strony postępowania o wyjaśnienie, jaką liczbę sztuk zabawki Pająk – cudak 5015, kod EAN 5997404500111, zakupiła od 2000 Kft, H – 1239 Budapest, Haraszti út 28, H-1239 Budapest, gdyż nie wynika ona jednoznacznie z faktur zakupu. Poinformował również stronę postępowania, że uzyskanie powyższej informacji jest konieczne do stwierdzenia, że wszystkie sprzedane wyroby zostały wycofane z obrotu. Ponadto pismem z dnia 1 sierpnia 2014 r. Prezes UOKiK wezwał odbiorcę strony postępowania, do przedstawienia kopii faktury korygującej bądź oświadczenia o braku wyrobu na stanie magazynowym, jednakże nie uzyskał odpowiedzi.

Pismem z dnia 12 sierpnia 2014 r. strona postępowania poinformowała, że na podstawie przekazanych faktur zakupiła 340 sztuk wyrobu.

Pismem z dnia 25 sierpnia 2014 r. Prezes UOKiK zwrócił się do strony postępowania o wyjaśnienie różnicy pomiędzy zakupioną liczbą sztuk zabawki Pająk – cudak 5015, kod EAN 5997404500111 (340 sztuk), a liczbą sztuk sprzedaną odbiorcom (221 sztuk) oraz liczbą znajdującą się na stanie magazynowym przedsiębiorcy (37 sztuk).

Pismem z dnia 2 września 2014 r. strona postępowania wyjaśniła, że różnica w liczbie sztuk wyrobów wynika z nieudokumentowanej sprzedaży paragonowej.

Pismem z dnia 23 września 2014 r. Prezes UOKiK zwrócił się do strony postępowania o nadesłanie poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii faktury korygującej wystawionej dla odbiorcy, od którego strona nie uzyskała zwrotu podpisanej kopii dokumentu.

W dniu 30 września 2014 r. strona postępowania przekazała wystawioną ww. odbiorcy poświadczoną kopię faktury korygującej, potwierdzającą wycofanie z obrotu 3 sztuk wyrobu.

Strona w toku postępowania została poinformowana o prawie do zapoznania się ze zgromadzonymi aktami sprawy oraz prawie wypowiedzenia się, co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań. Jednakże z powyższych uprawnień nie skorzystała.

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 23 ustawy o systemie oceny zgodności, przez dystrybutora należy rozumieć osobę fizyczną lub prawną albo jednostkę organizacyjną nieposiadającą osobowości prawnej, która dostarcza lub udostępnia wyrób po jego wprowadzeniu do obrotu.

W toku postępowania, ustalono że Ewa Macyszyn prowadząca działalność gospodarczą pod nazwą Firma Produkcyjno – Handlowa „MACYSZYN” w Częstochowie jest dystrybutorem wprowadzonej do obrotu zabawki Pająk – cudak 5015, kod EAN 5997404500111. W związku z tym, że Ewa Macyszyn prowadząca działalność gospodarczą pod nazwą Firma Produkcyjno – Handlowa „MACYSZYN” w Częstochowie jest dystrybutorem ww. wyrobu 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 ustawy o systemie oceny zgodności.

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 359/2013 z dnia 23 grudnia 2013 r.) wykazały, że ww. zabawka nie spełnia wymagań określonych w pkt 5.1b ww. normy, z uwagi na dostępne w wyniku badania wytrzymałości na rozciąganie niebezpieczne ostre zakończenia sprężyn oraz oderwanie małych elementów (muszka, kulka – w wyniku badania wytrzymałości na rozciąganie) oraz (połówka kulki - w wyniku badania wytrzymałości udarnościowej), mieszczących się w cylindrze do badania małych części.

Wyniki badań laboratoryjnych uzasadniały wszczęcie z urzędu przez Prezesa UOKiK postępowania administracyjnego, na podstawie art. 41 ust. 1 ustawy o systemie oceny zgodności wobec Ewy Macyszyn prowadzącej działalność gospodarczą pod nazwą Firma Produkcyjno – Handlowa „MACYSZYN” w Częstochowie, w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki Pająk – cudak 5015, kod EAN 5997404500111, niezgodnej z wymaganiami określonymi w pkt 1.2 oraz pkt 1.4.2 i pkt 1.4.3 załącznika 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia.

Zgodnie z pkt 1.2 ww. załącznika do rozporządzenia, dostępne krawędzie, wystające części, przewody, kable i mocowania na zabawkach muszą być zaprojektowane i wyprodukowane w taki sposób, aby zminimalizować ryzyko zranienia na skutek kontaktu z nimi. Ponadto 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.

W trakcie prowadzonego postępowania administracyjnego strona postępowania przedstawiła faktury potwierdzające zakup 340 sztuk zabawki Pająk – cudak 5015, kod EAN 5997404500111 oraz zestawienie 10 odbiorców wyrobu, którym sprzedała 221 sztuk wyrobu. Strona postępowania oświadczyła ponadto, iż posiada na stanie magazynowym 37 sztuk wyrobu. Jednocześnie strona postępowania przedstawiła 5 poświadczonych za zgodność z oryginałem kopii faktur korygujących potwierdzających wycofanie od odbiorców 10 sztuk wyrobów, 5 poświadczonych za zgodność z oryginałem kopii oświadczeń odbiorców potwierdzających brak wyrobu na stanie magazynowym, wydruk ze strony internetowej oraz wycinek z gazety potwierdzające zamieszczenie ogłoszenia powiadomienia konsumentów o stwierdzonej niezgodności 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. 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:

Pani
Ewa Macyszyn
Firma Produkcyjno – Handlowa
„MACYSZYN”
w Częstochowie

Z up. Prezesa Urzędu Ochrony
Konkurencji i Konsumentów
Zastępcą Dyrektora
Departamentu Nadzoru Rynku
Jadwiga Gunerka

Do wiadomości:

1. Dolnośląski Wojewódzki Inspektor
Inspekcji Handlowej (nr KBP-NU.8361.321.2013 r.;
KBP-NU.8361.17.2014)
2. aa