



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR-730-249(20)/15/JWS

Warszawa, 27 kwietnia 2016 r.

DECYZJA DNR-2/ 72 /2016

Na podstawie art. 41 c ust. 2 pkt 2 w zw. z art. 38 ust. 3 pkt 1 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o systemie oceny zgodności (Dz. U. z 2014 r., poz. 1654 z późn. zm.) w zw. z 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 wobec przedsiębiorcy – FANCY TOYS POLAND Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Warszawie, w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki produkcji chińskiej – **ELEKTRONICZNA ZABAWKA PLASTIKOWA EDUKACYJNA, *Wesoły Piesek*, Art. 219**, kod EAN 4812501041910, niezgodnej z wymaganiami określonymi w § 8 ust. 7 rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (Dz. U. Nr 83, poz. 454 z późn. zm.) w zw. z pkt 4.1. załącznika nr 3 „*Wymagania Dotyczące Instrukcji i Ostrzeżeń*” do tego rozporządzenia oraz w pkt 1.14. załącznika nr 1 „*Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa*” do ww. rozporządzenia, w związku z wycofaniem ww. wyrobu z obrotu.

UZASADNIENIE

W toku kontroli przeprowadzonej w dniach 07 – 22 maja 2015 r. w hurtowni przy ul. Okszowskiej 39 w Chełmie, należącej do Barbary Pieleckiej, prowadzącej działalność gospodarczą pod firmą: PPHU „POKUSA” BARABARA PIELECKA w Chełmie, inspektorzy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Lublinie Delegatura w Chełmie stwierdzili w ofercie handlowej m.in. zabawkę - **ELEKTRONICZNA ZABAWKA PLASTIKOWA EDUKACYJNA, *Wesoły Piesek*, Art. 219**, kod EAN 4812501041910.

Z załączonej do akt sprawy faktury PVM SAŠSKAITA FAKTŪRA Dok. Nr.: SNF 0122235 z dnia 31 marca 2015 r. wynikało, że ww. zabawka zakupiona została przez Fancy Toys Poland Sp. z o.o., ul. Inowłodzka 5, 03-237 Warszawa, Poland w liczbie **45 szt.** od litewskiego przedsiębiorcy – UAB „SANIFINAS”, Laisvès pr. 60LT-05120 Vilnius, Lietuva.

Natomiast kontrolowana Barbara Pielecka nabyła tę zabawkę w liczbie **6 szt.** od Fancy Toys Poland Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie, za fakturą VAT nr 743 z dnia 30 kwietnia 2015 r.

Przedmiotowy wyrób jest to zabawka bateryjna (stołowo-podłogowa) przedstawiająca psa o dł. 155 mm. Zabawka wykonana została ze sztywnego plastiku. Po uruchomieniu zabawki przełącznikiem „ON-OFF”, zabawka przemieszcza się oraz wydaje dźwięki w sposób ciągły. W pojemniku umieszczone są 2 baterie AA. Pokrywa pojemnika zabezpieczona jest metalowym wkrętem.

Zabawka nie posiada opakowania. Na kartoniku, przymocowanym do zabawki plastikową żyłką, umieszczono następujące informacje:

- nazwę wyrobu: „*ELEKTRONICZNA ZABAWKA PLASTIKOWA EDUKACYJNA Wesoły Piesek, Art. 219*”;
- dane producenta: „*SHANTOU CHENGHAI ZEXIANG TOYS FACTORY, No. 21, First Industry Road, Gustoms After, Lingting Industrial Estate, CHENGHUA Street, CHENGHAI District, SHANTOU CITY, GUANGDONG, CHINA*”;
- dane importera: „*UAB SANIFINAS, Laisvės pr. 60LT-05120 Vilnius, Lietuva, TEL. +37052413447*”;
- DANE DYSTRYBUTORA: „Fancy Toys Poland Sp. z o.o. 03-237 Warszawa, ul. Inowłodzka 5”;
- informacje i ostrzeżenia: „*UWAGA! Opakowanie nie jest zabawką. Przed przekazaniem zabawki dziecku zdjąć opakowanie i etykiety. Zatrzymać etykietę z danymi producenta. Przed użyciem wytrzeć wilgotną szmatką. Nie przechowywać i nie używać w pobliżu otwartego ognia lub elementów silnie nagrzewających. Unikać dostania się wody lub jakiegokolwiek detergentu do komory baterii. Przed każdym użyciem sprawdzić stan zabawki. Przy pierwszych oznakach uszkodzenia należy odebrać zabawkę dziecku. Po zakończeniu okresu użytkowania zabawki należy ją zutylizować w tradycyjny sposób. Ostrzeżenie! Zabawka nieodpowiednia dla dzieci poniżej 18-go miesiąca życia, ze względu na ich rozwój, ponieważ nie będzie w stanie wykorzystać tą zabawkę zgodnie z przeznaczeniem. Do użytku pod bezpośrednim nadzorem osoby dorosłej. Wymaga użycia baterii 2 x „AA” 1,5B. Produkt zawiera baterie przeznaczone jedynie do demonstracji funkcjonowania zabawki*”;
- instrukcję użytkowania zabawki na baterie.

W wyniku oględzin zabawki (Protokół oględzin nr 6) dokonanych przez inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Lublinie Delegatura w Chełmie stwierdzono, że na zabawce umieszczono ostrzeżenie o treści: „*Do użytku pod*

bezpośrednim nadzorem osoby dorosłej”, które to ostrzeżenie stosuje się wyłącznie do zabawek funkcjonalnych.

Natomiast badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów w Lublinie (Sprawozdanie z badań nr 182/2015 z dnia 25.06.2015 r.) wykazały, iż przedmiotowa zabawka jest niezgodna z pkt 4.20.2.3 normy PN-EN 71-1:2015-01 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*”, z uwagi na zawyżony poziom ciśnienia akustycznego emisji LpA.

Mając na uwadze stwierdzone niezgodności, Lubelski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej uznał, iż przedmiotowa zabawka nie spełnia wymagań określonych w rozporządzeniu Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (Dz. U. Nr 83, poz. 454 z późn. zm.), zwanego dalej „rozporządzeniem MG” i przekazał akta z przeprowadzonej kontroli Prezesowi Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, zwanemu dalej również „Prezesem UOKiK”, w celu wszczęcia postępowania administracyjnego na podstawie ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o systemie oceny zgodności (Dz. U. z 2014 r., poz. 1645 z późn. zm.), zwanej dalej „ustawą o systemie oceny zgodności” lub w skrócie „uosoz”.

Prezes UOKiK pismem z dnia 25 sierpnia 2015 r. zawiadomił FANCY TOYS POLAND Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Warszawie (zwaną dalej „stroną postępowania”) o wszczęciu z urzędu postępowania administracyjnego w sprawie wprowadzenia do obrotu wyrobu niespełniającego wymagań określonych w następujących przepisach:

- 1) § 8 ust. 7 rozporządzenia MG w zw. z pkt 4.1. załącznika nr 3 „*Wymagania Dotyczące Instrukcji i Ostrzeżeń*” do rozporządzenia MG, z uwagi na umieszczenie na zabawce ostrzeżenia o treści: „*Do użytku pod bezpośrednim nadzorem osoby dorosłej*”, które stosuje się wyłącznie do zabawek funkcjonalnych;
- 2) pkt 1.14. załącznika nr 1 „*Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa*” do rozporządzenia MG, z uwagi na przekroczenie dopuszczalnego poziomu dźwięku, co stwarza niebezpieczeństwo uszkodzenia słuchu dziecka (stwierdzono 80,5 dB, zgodnie z normą - do 80 dB).

W odpowiedzi na zawiadomienie o wszczęciu postępowania, w piśmie z dnia 18 września 2015 r. (data wpływu do UOKiK 21 września 2015 r.) strona postępowania poinformowała, iż podjęła działania mające na celu wycofanie kwestionowanej zabawki z obrotu, tj. poinformowała swoich kontrahentów o konieczności niezwłocznego wycofania i zwrotu tej zabawki, jak również powiadomiła konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach na swojej stronie internetowej i w prasie. Na dowód powyższych

okoliczności strona postępowania przedstawiła wydruk ogłoszenia internetowego i stronę z gazety „Nasz Dziennik” z dnia 14 września 2015 r., na której opublikowano wymagane ogłoszenie oraz oświadczenia 6 kontrahentów o nieposiadaniu wyrobu na stanie magazynowym. Do pisma strona postępowania również załączyła rozliczenie sprzedaży **414 szt.** zabawki do 28 kontrahentów, jak również dowody zakupu zabawki od UAB „SANIFINAS”, Laisvės pr. 60LT-05120 Vilnius, Lietuva, w postaci 7 faktur na łączną liczbę kupna **414 szt.** tej zabawki:

1. SNF 0096486 z dnia 31.01.2015 r. (129 szt.);
2. SNF 0053119 z dnia 28.02.2015 r. (48 szt.);
3. SNF 0122235 z dnia 31.03.2015 r. (45 szt.);
4. SNF 0122253 z dnia 30.04.2015 r. (153 szt.);
5. SNF 0122273 z dnia 31.05.2015 r. (12 szt.);
6. SNF 0125701 z dnia 30.06.2015 r. (15 szt.);
7. SNF 0125765 z dnia 31.07.2015 r. (12 szt.).

Ponadto strona postępowania wyjaśniła, że nie wystawiła jeszcze faktur korygujących na zwroty, ze względu na to, że zabawki zwracane są bezpośrednio do magazynu litewskiego importera i musi czekać na potwierdzenie przyjęcia ich do magazynu.

Z uwagi na to, że strona postępowania nie przekazała w terminie wszystkich dowodów, Prezes UOKiK w piśmie z dnia 23 grudnia 2015 r. wezwał ją do przedstawienia brakujących dowodów potwierdzających wycofanie kwestionowanego wyrobu od 22 kontrahentów. Przedmiotowe wezwanie zostało doręczone stronie w trybie art. 44 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. kodeks postępowania administracyjnego (Dz.U. z 2015 r., poz. 23), zwanej dalej „kpa”, w dniu 18 stycznia 2016 r.

Następnie, Prezes UOKiK pismem z dnia 28 stycznia 2016 r. poinformował stronę postępowania o zamiarze zakończenia prowadzonego postępowania administracyjnego - w oparciu o dotychczas zebrany materiał dowodowy. Pismo to zostało doręczone prawidłowo w dniu 14 lutego 2016 r.

W odpowiedzi, w piśmie z dnia 18 lutego 2016 r. (data wpływu do UOKiK 22 lutego 2016 r.) strona postępowania poinformowała, że pomimo wielu monitów nie może uzyskać stosownych oświadczeń od 3 swoich kontrahentów. Jednocześnie do pisma strona postępowania załączyła oświadczenia 5 odbiorców zabawki o nieposiadaniu wyrobu na stanie oraz 14 faktur korygujących potwierdzających wycofanie **84 szt.** zabawki.

W dniu 26 lutego 2016 r. Prezes UOKiK zwrócił się do 3 odbiorców zabawki, wskazanych przez stronę postępowania, o przedstawienie oświadczenia o stanie posiadania kwestionowanego wyrobu.

Z przesłanych oświadczeń tych przedsiębiorców wynikało, iż nie mają oni na stanie

przedmiotowej zabawki.

Wobec przedstawienia wszystkich wymaganych dowodów, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów pismem z dnia 23 marca 2016 r. poinformował stronę postępowania o prawie do zapoznania się ze zgromadzonymi aktami sprawy oraz prawie wypowiedzenia się, co do zebranych w sprawie dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań - przed wydaniem decyzji kończącej postępowanie.

Strona postępowania z praw tych nie skorzystała.

W wiadomości przesłanej drogą elektroniczną w dniu 26 kwietnia 2016 r. strona postępowania poinformowała, że wycofane zabawki w liczbie **72 szt.** zostały zwrócone do litewskiego importera, natomiast pozostałe **12 szt.** zostało zniszczone przez jednego z kontrahentów strony - we własnym zakresie.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów ustalił i stwierdził:

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

Zaś zgodnie z treścią przepisu art. 5 pkt 23 uosoz, za dystrybutora uważa się osobę fizyczną lub prawną albo jednostkę organizacyjną nieposiadającą osobowości prawnej, która dostarcza lub udostępnia wyrób po jego wprowadzeniu do obrotu.

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 uosoz. W przypadku zabawek, zastosowanie mają przepisy rozporządzenia MG.

W wyniku badań laboratoryjnych przeprowadzonych w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek UOKiK w Lublinie stwierdzono, że przedmiotowa zabawka jest niezgodna z pkt 4.20.2.3 normy PN-EN 71-1:2015-01 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*” (Sprawozdanie z badań nr 182/2015 z dnia 25.06.2015 r.).

Natomiast oględziny zabawki wykazały, że na zabawce umieszczono ostrzeżenie o treści: „*Do użytku pod bezpośrednim nadzorem osoby dorosłej*”, które to ostrzeżenie stosuje się wyłącznie do zabawek funkcjonalnych (Protokół oględzin nr 6).

W oparciu o wyniki badań i oględzin, Prezes UOKiK uznał, iż zabawka ta nie spełnia wymagań określonych w § 8 ust. 7 rozporządzenia MG w zw. z pkt 4.1. załącznika nr 3 „*Wymagania Dotyczące Instrukcji i Ostrzeżeń*” do rozporządzenia MG oraz w pkt 1.14. załącznika nr 1 „*Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa*” do rozporządzenia MG.

Treść przepisu § 8 ust. 7 rozporządzenia MG stanowi, że na zabawkach nie mogą być umieszczone ostrzeżenia, o których mowa w pkt 2.1-11 załącznika nr 3 do rozporządzenia, jeżeli są one sprzeczne z przewidywanym użytkowaniem zabawki, określonym na podstawie ich funkcji, rozmiarów i charakterystyki. Natomiast treść przepisu pkt 4.1. załącznika nr 3 „Wymagania Dotyczące Instrukcji i Ostrzeżeń” do rozporządzenia MG stanowi, że zabawki funkcjonalne zawierają ostrzeżenie: „Do użytku pod bezpośrednim nadzorem osoby dorosłej”. Zaś z treści przepisu pkt 1.14. załącznika nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia MG wynika, że zabawki wydające dźwięk są zaprojektowane w taki sposób, aby poziom wydawanego przez nie dźwięku, pod względem maksymalnych wartości hałasu impulsowego i ciągłego, nie powodował uszkodzenia słuchu.

Wskazane niezgodności uzasadniały wszczęcie przez Prezesa UOKiK postępowania administracyjnego wobec FANCY TOYS POLAND Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Warszawie w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki produkcji chińskiej – *ELEKTRONICZNA ZABAWKA PLASTIKOWA EDUKACYJNA, Wesoly Piesek*, Art. 219, kod EAN 4812501041910, które miało na celu doprowadzenie do usunięcia niezgodności lub wycofania wyrobu z obrotu oraz powiadomienia konsumentów o niezgodnościach wyrobu.

Bezspornym jest, że przedmiotowa zabawka nie spełnia zasadniczych wymagań bezpieczeństwa i zagraża zdrowiu ich użytkowników – małych dzieci. Zawyżony poziom decybeli stwarza ryzyko uszkodzenia słuchu dziecka.

W toku prowadzonego postępowania strona postępowania nie kwestionowała, że przedmiotowy wyrób nie spełnia wymagań określonych w rozporządzeniu MG i podjęła działania mające na celu wycofanie zabawki z obrotu. Na dowód przeprowadzonych działań przedstawiła zestawienie 28 odbiorców wraz z rozliczeniem sprzedaży **414 szt.** zabawki oraz 14 faktur korygujących potwierdzających wycofanie **84 szt.** kwestionowanej zabawki, jak również oświadczenia 14 kontrahentów o nieposiadaniu zabawki na stanie magazynowym. Nadto strona postępowania przedstawiła dowody potwierdzające powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach w postaci ogłoszenia internetowego i prasowego.

Należy zaznaczyć, że zgodnie z informacją strony postępowania, wycofane **72 sztuki** zabawki zostały zwrócone do litewskiego dostawcy, pozostałe **12 szt.** zostało zniszczone przez jednego z odbiorców zabawki.

Zgromadzony w toku prowadzonego postępowania materiał dowodowy jest wystarczający do uznania, iż przedmiotowa zabawka została wycofana z obrotu, a konsumenci poinformowani zostali o stwierdzonych niezgodnościach.

Zgodnie z treścią art. 38 ust. 3 pkt 1 uosoz, postępowania w zakresie wprowadzonych do obrotu lub oddanych do użytku wyrobów niezgodnych z zasadniczymi, szczegółowymi lub innymi wymaganiami prowadzi Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów. Stosownie do 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. 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 uchylającego rozporządzenie (EWG) nr 339/93 (Dz.U.UE. L. 08.218.30) przez „wycofanie z obrotu” należy rozumieć zapobieżenie udostępnieniu na rynku produktu w danym łańcuchu dostaw, co oznacza, że wyroby zwrócone do magazynu strony postępowania (84 szt.), nie będą przez nią ponownie udostępnione.

Zaś zgodnie z treścią przepisu art. 129 ust. 2 pkt 1 lit. a) ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku, postępowania wszczęte w wyniku kontroli wszczętych przed dniem wejścia w życie ustawy - w stosunku do wyrobów, o których mowa w dyrektywie 2009/48/WE, wszczyna się i prowadzi na podstawie przepisów dotychczasowych.

W tym stanie rzeczy postanowiono, jak w sentencji.

Pouczenie

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) w zw. 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
Zastępca Dyrektora DNR
Jadwiga Gunerka