



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW
MAREK NIECHCIAŁ**

DNR-730-97(7)/17(WK)

Warszawa, 14 września 2017 r.

DECYZJA DNR-2/235/2017

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów na podstawie art. 84 ust. 1 pkt 2 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku (Dz. U. z 2017 r., poz. 1398), dalej „ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku” umarza wszczęte z urzędu postępowanie administracyjne w sprawie wprowadzonej do obrotu przez przedsiębiorcę Wojciecha Bączka prowadzącego działalność gospodarczą pod firmą Wojciech Bączek Zabawkarstwo w Węgrowie, zabawki Grabki Łopata duża D – 01, kod EAN 5905914008805, niezgodnej z wymaganiami określonymi w § 5 ust. 1 i ust. 2 rozporządzenia Ministra Rozwoju i Finansów z dnia 20 października 2016 r. w sprawie wymagań dla zabawek (Dz.U. poz. 1730) zwanego dalej „rozporządzeniem” oraz ppkt 1.2 załącznika nr 1 pkt 1 „Wymagania w zakresie właściwości fizycznych i mechanicznych” do rozporządzenia, w związku z wycofaniem wyrobu z obrotu oraz powiadomieniem użytkowników o stwierdzonych niezgodnościach.

UZASADNIENIE

W toku kontroli przeprowadzonej u przedsiębiorcy Marcina Prądyńskiego prowadzącego działalność gospodarczą pod firmą PHU „CONTRA” w Bydgoszczy, inspektorzy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Bydgoszczy, stwierdzili w ofercie handlowej m.in. ww. wyrób.

Z dokumentów załączonych do akt sprawy wynika, że kontrolowany przedsiębiorca zakupił 40 sztuk ww. zabawki od TUPIKO Sp. z o.o. z siedzibą w Węgrowie, na podstawie faktury VAT 44/3GN/01/2017 z dnia 31 stycznia 2017 r. oraz 40 sztuk ww. zabawki na podstawie faktury



nr 35/3GN/03/2017 z dnia 20 marca 2017 r. TUPIKO Sp. z o.o. z siedzibą w Węgrowie zakupiła 4859 sztuk ww. wyrobu od Wojciecha Bączek Zabawkarstwo w Węgrowie, przy czym po raz pierwszy na podstawie faktury nr VAT 2/N/12/2015 z dnia 14 grudnia 2015 r.

Zabawka jest zestawem do zabawy w piasku. W skład zestawu wchodzi łąpata oraz grabki, wykonane ze sztywnego materiału polimerowego. Trzonki łąpaty i grabek zakończone są zaokrąglonym uchwytem.

Na etykiecie zabawki umieszczono, m.in.: znak CE; nazwę: Grabki, Łopata duża D-01, kod EAN 5905914008805; Zabawkarstwo Wojciech Bączek, 07-100 Węgrów, ul. Gdańska 80; tel./fax +48257923198; zabawki@baczek.pl; Wyprodukowano w Polsce; Wyprodukowano z surowców atestowanych; PKWiU 36.60.33; Ostrzeżenia! Opakowanie nie jest zabawką, nie udostępniać do zabawy. Zabawka odpowiednia dla dzieci w wieku powyżej 1 roku życia; Zachować etykietę ze względu na zawarte tam informacje oraz do ewentualnej reklamacji; Druk:2016-04. Znak CE wytłoczono również na grabkach i łopacie.

W wyniku badań organoleptycznych (sprawozdanie nr 1 z dnia 6 kwietnia 2017 r.) przeprowadzonych przez Kujawsko – Pomorskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej stwierdzono, że zabawka nie spełnia wymagań określonych w pkt 4.7c normy PN-EN 71-1:2015-01 „Bezpieczeństwo zabawek. Część 1 Właściwości mechaniczne i fizyczne”, z uwagi na obecność wystających zadziorów stwierdzonych na trzonku łąpaty i grabek. Zadziory stwierdzono w trzech zestawach zabawek.

Akta z przeprowadzonej kontroli przekazano Prezesowi Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, w celu wszczęcia z urzędu postępowania administracyjnego na podstawie przepisów ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku.

Zgodnie z art. 76 ust. 1 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku postępowanie w sprawie wprowadzonych do obrotu lub oddanych do użytku wyrobów niezgodnych z wymaganiami wszczyna się z urzędu, w przypadku stwierdzenia w toku kontroli, że wyrób nie spełnia wymagań.

W oparciu o ustalenia kontroli, w wyniku której stwierdzono, że wyrób nie spełnia wymagań, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów uznał za zasadne wszczęcie postępowania i pismem z dnia 10 maja 2017 r. zawiadomił przedsiębiorcę Wojciecha Bączka prowadzącego działalność gospodarczą pod firmą Wojciech Bączek Zabawkarstwo w Węgrowie (zwanego dalej także: „stroną postępowania”), o wszczęciu z urzędu postępowania w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki Grabki Łopata duża D – 01, kod EAN 5905914008805, niezgodnej z wymaganiami określonymi w § 5 ust. 1 i ust. 2 rozporządzenia oraz ppkt 1.2 załącznika nr 1 pkt 1 „Wymagania w zakresie właściwości fizycznych i mechanicznych” do

rozporządzenia, z uwagi na obecność w zabawce wystających zadziórów stwierdzonych na trzonku łopaty i grabek, które biorąc pod uwagę przewidywany sposób jej użytkowania, mogą stwarzać nadmierne ryzyko zranienia na skutek kontaktu z nimi. W piśmie zawiadamiającym o wszczęciu postępowania Prezes UOKiK przedstawił stronie postępowania stan faktyczny i wyznaczył jej termin 30 dni od dnia doręczenia pisma na przedstawienie dowodów potwierdzających wycofanie przedmiotowej zabawki z obrotu oraz powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach wyrobu. Ponadto Prezes UOKiK poinformował stronę postępowania, jakie należy przedstawić dowody na okoliczność podjęcia przez nią działań.

W dniu 14 czerwca 2017 r. wpłynęło do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów pismo z dnia 12 czerwca 2017 r., w którym strona postępowania poinformowała Prezesa UOKiK, że podjęła działania polegające na wycofaniu wyrobu z obrotu oraz powiadomieniu konsumentów o stwierdzonej niezgodności wyrobu. Strona postępowania powiadomiła, że niezwłocznie po otrzymaniu pisma zawiadamiającego o wszczęciu postępowania, zamieściła wymagane ogłoszenie na stronie internetowej www.baczek.pl oraz w dzienniku o zasięgu ogólnopolskim. Strona postępowania poinformowała ponadto, że działania naprawcze podjęła w porozumieniu z odbiorcą, któremu dostarczyła zabawkę. Do pisma strona postępowania dołączyła: oświadczenie ww. odbiorcy potwierdzające, że jest on wyłącznym dystrybutorem na terenie Polski; wykaz faktur sprzedaży wyrobu do odbiorcy wraz z poświadczonymi za zgodność z oryginałem kopiami faktur sprzedaży; zestawienie 48 kontrahentów odbiorcy strony postępowania; poświadczone za zgodność z oryginałem oświadczenia kontrahentów odbiorcy strony postępowania potwierdzające posiadanie wyrobu na stanie magazynowym wraz z poświadczonymi za zgodność z oryginałem kopiami faktur korygujących potwierdzającymi wycofanie od kontrahentów 395 sztuk wyrobów, poświadczone za zgodność z oryginałem oświadczenia odbiorców o nieposiadaniu wyrobu na stanie magazynowym; oświadczenie odbiorcy strony postępowania o braku wyrobu na stanie magazynowym; faktury korygujące potwierdzające wycofanie przez stronę postępowania od odbiorcy 398 sztuk wyrobu; oświadczenie strony postępowania potwierdzające posiadanie na stanie magazynowym 422 sztuk wyrobu; wydruk strony internetowej oraz egzemplarz gazety o zasięgu ogólnopolskim, potwierdzające zamieszczenie ogłoszenia o niezgodności wyrobu. Strona postępowania nadesłała również oświadczenie, w którym potwierdziła, iż kontrahenci wyrobu zostali poinformowani o konieczności wycofania wyrobu z obrotu oraz w którym zobowiązała się do niewprowadzania wyrobu do momentu usunięcia jego niezgodności oraz oceny próbki wyrobu przez Prezesa UOKiK.

Pismem z dnia 31 lipca 2017 r. Prezes UOKiK zwrócił się do strony postępowania o wyjaśnienie, co stało się z pozostałymi wyrobami znajdującymi się na stanie magazynowym jedynego odbiorcy, gdyż zakupił on od strony postępowania (4859 sztuk), natomiast dostarczył

własnym kontrahentom (4781 sztuk). Prezes UOKiK zwrócił się również do strony postępowania o wyjaśnienie, czy dostarczone do ww. odbiorcy wyroby były wszystkimi wyprodukowanymi przez stronę postępowania wyrobami, gdyż przeczy temu podany przez nią stan magazynowy (422 sztuki wyrobu, w tym 398 sztuk wycofanych od odbiorcy). Prezes UOKiK poinformował ponadto stronę postępowania, że nie ma konieczności przesyłania poprawionej próbki zabawki do oceny Prezesa UOKiK, gdyż podjęte przez nią działania miały na celu wycofanie wyrobu z obrotu oraz powiadomienie konsumentów o stwierdzonej niezgodności wyrobu. Prezes UOKiK zwrócił się również do strony postępowania o wyjaśnienie, dlaczego wycofała od odbiorcy 398 sztuk wyrobu, podczas gdy odbiorca wycofał od własnych kontrahentów 395 sztuk wyrobu.

W dniu 16 sierpnia 2017 r. wpłynęło do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów pismo strony postępowania z dnia 3 sierpnia 2017 r., w którym strona postępowania wyjaśniła, że łącznie dostarczyła odbiorcy 4859 sztuk wyrobu, który z kolei dostarczył własnym odbiorcom 4861 sztuk wyrobu. Strona postępowania wyjaśniła, że nadwyżka 2 sztuk wyrobów wynika z błędnego stanu wydań magazynowych lub zwrotów z hurtowni. Ponadto strona postępowania wyjaśniła, że różnica pomiędzy liczbą wyrobów wycofanych od odbiorcy oraz liczbą wyrobów wycofanych przez odbiorcę strony postępowania od własnych kontrahentów wynika z wcześniejszego zwrotu wyrobu przez kontrahenta do odbiorcy strony postępowania. Strona postępowania przekazała również oświadczenie, z którego wynika, że wyprodukowała 4883 sztuk wyrobu, z czego 4859 sztuk dostarczyła jednemu odbiorcy oraz obecnie posiada na stanie magazynowym 422 sztuki wyrobu, w tym 398 sztuk odebranych od odbiorcy.

Strona postępowania została poinformowana na podstawie art. 10 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. - Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2017 r. poz. 1257), że przed wydaniem decyzji kończącej postępowanie, przysługuje jej prawo do zapoznania się ze zgromadzonymi aktami sprawy oraz prawo wypowiedzenia się, co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłaszanych żądań. Strona postępowania nie skorzystała z powyższych uprawnień.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów ustalił i stwierdził:

Wojciech Bączek Zabawkarstwo w Węgrowie, został uznany w toku postępowania za producenta wprowadzonej do obrotu zabawki Grabki Łopata duża D – 01, kod EAN 5905914008805.

Zgodnie z treścią art. 79 ust. 1 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku, stroną postępowania jest wyłącznie podmiot gospodarczy, wobec którego postępowanie zostało

wszczęte. Przepis art. 4 pkt 19 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku stanowi, iż podmiotem gospodarczym jest producent.

Według art. 4 pkt 20 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku, przez producenta należy rozumieć osobę fizyczną lub prawną albo jednostkę organizacyjną nieposiadającą osobowości prawnej, która wytwarza wyrób albo dla której ten wyrób zaprojektowano lub wytworzono, w celu wprowadzenia go do obrotu lub oddania do użytku pod własną marką lub znakiem. Zgodnie natomiast z art. 4 pkt 26 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku stanowi, iż przez wprowadzenie do obrotu należy rozumieć udostępnienie wyrobu na rynku po raz pierwszy. Natomiast treść przepisu art. 4 pkt 23 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku, stanowi, że przez udostępnienie wyrobu na rynku należy rozumieć każde dostarczenie wyrobu w celu jego dystrybucji, konsumpcji lub używania na rynku państwa członkowskiego Unii Europejskiej lub państwa członkowskiego Europejskiego Porozumienia o Wolnym Handlu (EFTA) – strony umowy o Europejskim Obszarze Gospodarczym, w ramach działalności gospodarczej, odpłatnie lub nieodpłatnie.

Zgodnie art. 5 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku wyroby wprowadzane do obrotu lub oddawane do użytku muszą spełniać wymagania. W przypadku zabawek, zastosowanie mają przepisy rozporządzenia Ministra Rozwoju i Finansów z dnia 20 października 2016 r. w sprawie wymagań dla zabawek.

Badania organoleptyczne (sprawozdanie nr 1 z dnia 6 kwietnia 2017 r.) przeprowadzone przez Kujawsko – Pomorskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej wykazały, że zabawka nie spełnia wymagań określonych w pkt 4.7c normy PN-EN 71-1:2015-01 „Bezpieczeństwo zabawek. Część 1 Właściwości mechaniczne i fizyczne”, z uwagi na obecność wystających zadziorów na trzonku łopaty i grabek. Zadziory stwierdzono na wyrobach w trzech zestawach zabawek.

Ustalenia kontroli, w wyniku której stwierdzono, że wyrób nie spełnia wymagań, uzasadniały wszczęcie przez Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów na podstawie art. 76 ust. 1 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku, postępowania administracyjnego w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki Grabki Łopata duża D – 01, kod EAN 5905914008805, niezgodnej z wymaganiami określonymi w § 5 ust. 1 i ust. 2 rozporządzenia oraz ppkt 1.2 załącznika nr 1 pkt 1 „Wymagania w zakresie właściwości fizycznych i mechanicznych” do rozporządzenia, z uwagi na obecność w zabawce wystających zadziorów stwierdzonych na trzonku łopaty i grabek, które biorąc pod uwagę przewidywany sposób jej użytkowania, mogą stwarzać nadmierne ryzyko zranienia na skutek kontaktu z nimi.

Zgodnie z treścią przepisu § 5 ust. 1 rozporządzenia, zabawki, a także zawarte w nich substancje chemiczne nie mogą stanowić zagrożenia dla bezpieczeństwa i zdrowia dzieci lub osób trzecich podczas przewidywanego okresu ich użytkowania, zgodnie z przeznaczeniem lub w sposób możliwy do przewidzenia, z uwzględnieniem zachowania się dzieci. Zgodnie natomiast z treścią § 5 ust. 2 rozporządzenia, podczas projektowania i produkowania zabawek uwzględnia się zdolności dzieci, a tam, gdzie jest to uzasadnione, również ich opiekunów, w szczególności w przypadku zabawek przeznaczonych dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy lub z innych określonych grup wiekowych. Zgodnie z ppkt 1.2 załącznika nr 1 pkt 1 „Wymagania w zakresie właściwości fizycznych i mechanicznych” 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.

W toku prowadzonego postępowania administracyjnego strona postępowania podjęła działania polegające na wycofaniu kwestionowanych wyrobów z obrotu oraz powiadomieniu konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach. Na potwierdzenie podjętych działań strona postępowania przedstawiła: wykaz faktur sprzedaży wyrobu do jedynej odbiorcy wraz z poświadczonymi za zgodność z oryginałem kopiami faktur sprzedaży; zestawienie 48 kontrahentów odbiorcy strony postępowania; poświadczone za zgodność z oryginałem oświadczenia odbiorców o nieposiadaniu wyrobu na stanie magazynowym; poświadczone za zgodność z oryginałem kopie faktur korygujących potwierdzające wycofanie 395 sztuk wyrobów; oświadczenie odbiorcy strony postępowania o braku wyrobu na stanie magazynowym; faktury korygujące potwierdzające wycofanie przez stronę postępowania od odbiorcy 398 sztuk wyrobu; oświadczenie strony postępowania o posiadaniu na stanie magazynowym 422 sztuk wyrobu; wydruk strony internetowej oraz egzemplarz gazety o zasięgu ogólnopolskim, potwierdzające zamieszczenie przez stronę postępowania wymaganego ogłoszenia o niezgodności wyrobu. Strona postępowania nadesłała również oświadczenie, w którym potwierdziła, że wycofała wyrób z obrotu oraz zobowiązała się do niewprowadzania wyrobu do czasu usunięcia jego niezgodności.

Przedstawione przez stronę postępowania dowody stanowią w ocenie Prezesa UOKiK wystarczającą podstawę do stwierdzenia, że zabawka Grabki Łopata duża D – 01, kod EAN 5905914008805, nie znajduje się już w obrocie, a konsumenci zostali powiadomieni o istniejących zagrożeniach.

Stosownie do treści art. 84 ust. 1 pkt 2 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku, organ nadzoru rynku prowadzący postępowanie wydaje decyzję o umorzeniu postępowania, jeżeli stwierdzi, że niezgodność wyrobu z wymaganiami została usunięta, wyrób został wycofany z obrotu, odzyskany, zniszczony lub użytkownicy zostali powiadomieni o stwierdzonych niezgodnościach wyrobu.

W związku z powyższym Prezes UOKiK orzekł, jak w sentencji.

Pouczenie

Na podstawie art. 127 § 3 w związku z art. 129 § 2 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. - Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2017 r. poz. 1257), w związku z art. 63 ust. 2 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku (Dz. U. z 2017 r., poz. 1398), strona postępowania może w terminie 14 dni od dnia doręczenia, zwrócić się do Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów z wnioskiem o ponowne rozpatrzenie sprawy.

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