



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR-730-135(12)/11/KB

Warszawa, dnia 13 października 2011 r.

DECYZJA DNR-2/320/2011

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 ze zm., j. t.)

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów

umarza wszczęte z urzędu postępowanie, w sprawie wprowadzenia do obrotu przez importera - HIT-CHIN Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Łodzi, zabawki „pchacz ryba”, kod kreskowy 5907616664082, niezgodnej z zasadniczymi wymaganiami określonymi w § 8 ust. 2 Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (Dz. U. z 2011 r. Nr 83, poz. 454) oraz pkt 1.4.2, pkt 1.4.3 i pkt 1.5 załącznika Nr 1 do ww. rozporządzenia - Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa, w związku z wycofaniem wyrobu z obrotu.

UZASADNIENIE

W toku kontroli przeprowadzonej u Elżbiety Moszczyńskiej, prowadzącej działalność gospodarczą pod nazwą „Mospol”, Przedsiębiorstwo-Produkcyjno-Handlowe Elżbieta Moszczyńska w Słupsku, inspektorzy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Gdańsku, Delegatura w Słupsku stwierdzili w ofercie handlowej m.in. zabawkę „pchacz ryba”, kod kreskowy 5907616664082, wprowadzoną do obrotu przez importera - HIT-CHIN Sp. z o. o. z siedzibą w Łodzi, zakupioną przez kontrolowanego od importera na podstawie faktury VAT nr 128/03/2011 z dnia 4 marca 2011 r. (jako „pchacz”). Importer zakupił przedmiotową zabawkę od Hangwing Plastic Industry Co. Ltd. Tongyi Rd, Pumei Industrial, Chenghai District, Shantou City, China, na podstawie faktury nr HWSUPL02610020 z dnia 13 stycznia 2011 r. (jako „25CM F/W CAR OPP Bag”).

„Pchacz ryba” to plastikowa zabawka do popychania (ryba/samolot), wykonana z twardego tworzywa w kolorze niebieskim, czerwonym i żółtym, poruszająca się na trzech kołach, wymagająca montażu urządzenia do popychania (rurka oraz połączony uchwyt z łącznikiem do osadzenia rurki) oraz śmigła. Koła są osadzone na metalowych prętach o średnicy ok. 2 mm (koło tylne) oraz ok. 2,5 mm (koło przednie), końce pręta cieńszego są dostępne. Ryba porusza się na

dwóch większych kółkach i jednym małym. Kółka umieszczone są na metalowych osiach. W małym kółeczku znajduje się metalowa wystająca ośka. Podczas popychania zabawki emitowane są dźwięki, obraca się śmigło i poruszają się płetwy ryby. Zabawka skręcana za pomocą metalowych śrubek umieszczonych głęboko w zabawce. W ogonie ryby znajduje się otwór, w który wkłada się plastikową rurkę zakończoną uchwytem do trzymania. Na zabawce umieszczono papierowe naklejki powleczone folią.

Opakowanie to torba foliowa. Na opakowaniu umieszczono następujące informacje:

„PCHACZ,

kod kreskowy 5907616664082,

znak CE,

znak graficzny ostrzegawczy dotyczący wieku (0-3),

Importer: HIT CHIN Sp. z o. o. 92-518 Łódź ul. Techniczna 20,

wyprodukowano w Chinach.

Opakowanie nie jest zabawką. Należy je usunąć bądź przechowywać w miejscu niedostępnym dla dzieci. Należy zachować etykietę w celu przestrzegania wymienionych środków ostrożności oraz właściwego użytkowania zabawki.”

Zgodnie z Klasyfikacją Zabawek – Wytycznymi Polskiego Komitetu Normalizacyjnego (PKN-CEN/CR 114379, tablica 16 - zabawki do pociągania i popychania oraz zabawki wspomagające naukę chodzenia - kategoria 0), zabawki dla dzieci poniżej 36 miesiąca życia kwalifikuje się biorąc pod uwagę następujące funkcje i cechy charakterystyczne: zabawki na kołach (dużych), łatwe do poruszania i toczenia. Pomorski Inspektor Inspekcji Handlowej uznał, że przedmiotowa zabawka jest właściwa dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy i na jego zlecenie zabawkę poddano badaniom o surowszych parametrach, tj. jako przeznaczoną dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy.

W trakcie badań laboratoryjnych przeprowadzonych przez Specjalistyczne Laboratorium Badania Zabawek w Lublinie stwierdzono, że zabawka „pchacz ryba” nie spełnia wymagań określonych w następujących punktach normy PN-EN 71-1+A9:2009 „Bezpieczeństwo zabawek. Część I: Właściwości mechaniczne i fizyczne”:

- punkcie 5.1b, z uwagi na pojawienie się w wyniku badania elementów całkowicie mieszczących się w cylindrze do badania małych części,
- punkcie 6a, z uwagi na zaniżoną grubość folii opakowania, wynoszącą dla I arkusza $0,0245 \pm 0,0012$ mm, a dla II arkusza $0,0264 \pm 0,0013$ mm, przy minimalnej grubości $0,038$ mm (sprawozdanie z badań nr 107/2011).

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, po przeanalizowaniu zebranego w sprawie materiału dowodowego, uznał, że przedmiotowy wyrób jest niezgodny

z zasadniczymi wymaganiami określonymi w § 9 ust. 1 i 2 rozporządzenia Ministra Gospodarki, Pracy i Polityki Społecznej z dnia 14 listopada 2003 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (Dz. U. z 2003 r., Nr 210, poz. 2045 ze zm.), z uwagi na pojawienie się w wyniku badania elementów, które mieszczą się całkowicie w cylindrze do badania małych części, co może spowodować ich połknięcie lub wprowadzenie do jakiegokolwiek otworu w ciele dziecka i może stanowić ryzyko uduszenia lub udławienia oraz niezgodnej z § 9 ust. 2 ww. rozporządzenia z uwagi na zaniżoną grubość folii opakowania, wynoszącą dla I arkusza $0,0245 \pm 0,0012$ mm, a dla II arkusza $0,0264 \pm 0,0013$ mm, przy minimalnej grubości 0,038 mm, co może powodować ryzyko uduszenia.

Pismem z dnia 18 maja 2011 r. (doręczonym adresatowi w dniu 23 maja 2011 r.), Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów zawiadomił importera HIT-CHIN Sp. z o. o. z siedzibą w Łodzi o wszczęciu postępowania administracyjnego w sprawie wprowadzenia do obrotu zabawki „pchacz ryba”, kod kreskowy 5907616664082, niezgodnej z zasadniczymi wymaganiami określonymi w § 9 rozporządzenia Ministra Gospodarki, Pracy i Polityki Społecznej z dnia 14 listopada 2003 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (Dz. U. z 2003 r., Nr 210, poz. 2045 ze zm.).

Postanowieniem z dnia 20 maja 2011 r. (dostarczonym adresatowi w dniu 24 maja 2011 r.) Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wyznaczył stronie termin 21 dni na usunięcie stwierdzonych niezgodności lub wycofanie wyrobu z obrotu oraz poinformował jakie dowody należy przedstawić na potwierdzenie podjętych działań.

W piśmie z dnia 14 czerwca 2011 r. (doręczone do UOKiK w dniu 16 czerwca 2011 r.) strona przesłała następujące dowody wycofania z obrotu przedmiotowej zabawki:

- listę 20 odbiorców wyrobu,
- 10 kserokopii faktur korygujących, potwierdzających zwrot do importera wszystkich sztuk wyrobu,
- 5 kserokopii oświadczeń odbiorców kwestionowanej zabawki o nieposiadaniu zabawki na stanie magazynowym.

Pismem z dnia 20 czerwca 2011 r. (doręczonym stronie w dniu 27 czerwca 2011 r.) Prezes UOKiK wezwał stronę do przedstawienia wszystkich dowodów potwierdzających wycofanie wyrobu z obrotu w terminie 14 dni od dnia doręczenia pisma.

W dniu 11 lipca 2011 r. (doręczonym do UOKiK w dniu 14 lipca 2011 r.) przesłano następujące dowody wycofania z obrotu przedmiotowej zabawki:

- poświadczoną za zgodność z oryginałem listę 20 odbiorców przedmiotowej zabawki,
- 14 poświadczonych za zgodność z oryginałem kopii faktur korygujących, potwierdzających zwrot do importera wszystkich sztuk przedmiotowego wyrobu,

- 5 poświadczonych za zgodność z oryginałem oświadczenia odbiorców przedmiotowej zabawki o nieposiadaniu przedmiotowego wyrobu na stanie magazynowym.

W dniu 28 lipca 2011 roku (wpłynęło do UOKiK w dniu 2 sierpnia 2011 r.) przesłana została poświadczona za zgodność z oryginałem kopia faktury korygującej, potwierdzająca zwrot do importera wszystkich sztuk przedmiotowego wyrobu.

W toku postępowania strona była informowana o wynikających z art. 10 k.p.a. uprawnieniach do czynnego udziału w sprawie, w tym m.in. zapoznania się z zebrany materiał dowodowy oraz możliwością wypowiedzenia się co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań. Strona z ww. uprawnień nie skorzystała.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów ustalił i stwierdził co następuje:

Na podstawie art. 41a ust. 1 ustawy o systemie oceny zgodności, strona postępowania jest osoba, która wprowadziła do obrotu lub oddała do użytku wyrób niezgodny z zasadniczymi lub innymi wymaganiami, wobec której postępowanie zostało wszczęte. Stroną postępowania może być także dystrybutor.

Ustalono, że HIT-CHIN Sp. z o.o. z siedzibą w Łodzi jest importerm zabawki „pchacz ryba”, kod kreskowy 5907616664082.

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.

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 przypadku zabawek, zastosowanie miały przepisy rozporządzenia Ministra Gospodarki, Pracy i Polityki Społecznej z dnia 14 listopada 2003 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek.

Badania laboratoryjne wykazały, że przedmiotowa zabawka nie spełnia wymagań określonych w § 9 ust. 1 i 2 rozporządzenia, z uwagi na pojawienie się w wyniku badania elementów, które mieszczą się całkowicie w cylindrze do badania małych części, co może spowodować ich połknięcie lub wprowadzenie do jakiegokolwiek otworu w ciele dziecka i może stanowić ryzyko uduszenia lub udławienia oraz niezgodnej z § 9 ust. 2 ww. rozporządzenia z uwagi na zaniżoną grubość folii opakowania, wynoszącą dla I arkusza $0,0245 \pm 0,0012$ mm, a dla II arkusza $0,0264 \pm 0,0013$ mm, przy minimalnej grubości 0,038 mm, co może powodować ryzyko uduszenia.

Przepis § 9 ust. 1 ww. ww. rozporządzenia stanowił, że zabawki i ich części składowe oraz wszelkie odłączalne ich części, służące do zabawy dla dzieci w wieku do lat 3, muszą mieć takie wymiary, aby nie było możliwe ich połknięcie lub wprowadzenie do jakiegokolwiek otworu w ciele dziecka.

Natomiast przepis § 9 ust. 2 ww. rozporządzenia stanowił natomiast, że zabawki, ich części, a także opakowania, w których są wprowadzone one do obrotu, nie mogą powodować ryzyka uduszenia albo udławienia.

Rozporządzenie Ministra Gospodarki, Pracy i Polityki Społecznej z dnia 14 listopada 2003 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek straciło moc z dniem 19 lipca 2011 r., z wyjątkiem § 4 ust. 1 oraz § 17, które tracą moc z dniem 19 lipca 2013 r.

W dniu 20 lipca 2011 r. weszło w życie rozporządzenie Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (Dz. U. Nr 83, poz. 454), zwane dalej „rozporządzeniem MG”, wdrażające do polskiego prawa postanowienia dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady 2009/48/WE z dnia 18 czerwca 2009 r. w sprawie bezpieczeństwa zabawek (Dz. Urz. UE z dnia 30 czerwca 2009 r. L 170/1).

Stwierdzone niezgodności dotyczące zabawki „pchacz ryba” kod kreskowy 5907616664082, polegające na pojawieniu się w wyniku badania elementów, które mieszczą się całkowicie w cylindrze do badania małych części, co może spowodować ich połknięcie lub wprowadzenie do jakiegokolwiek otworu w ciele dziecka i może stanowić ryzyko uduszenia lub udławienia, są obecnie naruszeniem wymagania określonego w § 8 ust. 2 rozporządzenia MG oraz pkt 1.4.2 i pkt 1.4.3 załącznika Nr 1 do rozporządzenia MG - Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa. Natomiast niezgodność polegająca na zaniżonej grubości folii opakowania, wynoszącej dla I arkusza $0,0245 \pm 0,0012$ mm, a dla II arkusza $0,0264 \pm 0,0013$ mm, przy minimalnej grubości 0,038 mm, co może spowodować ryzyko uduszenia, jest obecnie naruszeniem pkt 1.5 załącznika Nr 1 do rozporządzenia MG - Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa.

Przepis § 8 ust. 2 rozporządzenia MG stanowi, że podczas projektowania i produkowania zabawek powinny być uwzględnione zdolności dzieci, a tam, gdzie to właściwe, ich opiekunów, w szczególności w przypadku zabawek przeznaczonych dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy lub z innych określonych grup wiekowych.

Natomiast wskazane przepisy Załącznika Nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia MG stanowią:

- pkt 1.4.2, iż 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;

- pkt 1.4.3, iż 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;
- pkt 1.5, iż opakowania, w których znajdują się zabawki podczas sprzedaży detalicznej, nie mogą stwarzać ryzyka odcięcia dopływu powietrza ani uduszenia (asfiksj) poprzez zewnętrzne zatkanie dróg oddechowych przez usta i nos.

Stwierdzone niezgodności uzasadniały wszczęcie przez Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów postępowania w sprawie wprowadzenia do obrotu wyrobu niezgodnego z zasadniczymi wymaganiami określonymi w przepisach ww. rozporządzenia.

Zgodnie z art. 41 c 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 lub użytku.

Strona wycofała z obrotu kwestionowany wyrób, na dowód czego przedstawiła kopie oświadczeń kontrahentów o nieposiadaniu zabawki na stanie magazynowym oraz kopie faktur korygujących potwierdzających zwrot wadliwych wyrobów do strony.

W tym stanie rzeczy postanowiono, 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 (tekst jedn. Dz. U. z 2000 r. Nr 98, poz. 1071 ze zm.), w związku z art. 42 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.

Otrzymują:

Jarosław Maciej Trociński
Kancelarie Adwokackie Trocińscy
Ul. Grzegorza Piramowicza 7/1
90-254 Łódź

Do wiadomości:

1. Pomorski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej w Gdańsku (DS.-NR-42-50/11, DS.-NR-42-72/11)
2. a/a

z up. Prezesa Urzędu
Ochrony Konkurencji i Konsumentów
Zastępca Dyrektora
Departamentu Nadzoru Rynku
Jadwiga Gunerka