



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR-730-280(8)/10/IS

Warszawa, dnia 25 maja 2011 r.

DECYZJA DNR-2/152/2011

Na podstawie art. 41c ust. 3 pkt 1 i 4 oraz art. 41c ust. 9 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o systemie oceny zgodności (Dz. U. z 2010 r. Nr 138, poz. 935 ze zm.), po przeprowadzeniu postępowania administracyjnego wszczętego z urzędu w sprawie wprowadzenia do obrotu przez producenta – Marka Kutołowskiego, prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą Przedsiębiorstwo Usługowo–Produkcyjno–Handlowe Marek Kutołowski w Warszawie zabawki – **ślóń pchacz**, kod kreskowy 5907589844030

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów

- 1) nakazuje producentowi Markowi Kutołowskiemu, prowadzącemu działalność gospodarczą pod nazwą Przedsiębiorstwo Usługowo–Produkcyjno–Handlowe Marek Kutołowski w Warszawie
 - a) wycofanie z obrotu zabawki – **ślóń pchacz**, kod kreskowy 5907589844030, niezgodnej z zasadniczymi wymaganiami określonymi w § 9 ust. 1 i ust. 2 rozporządzenia Ministra Gospodarki, Pracy i Polityki Społecznej z dnia 14 listopada 2003 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (Dz. U. Nr 210, poz. 2045 ze zm.);
 - b) powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach z zasadniczymi wymaganiami, w formie ogłoszenia o treści: „Marek Kutołowski, prowadzący działalność gospodarczą pod nazwą Przedsiębiorstwo Usługowo–Produkcyjno–Handlowe Marek Kutołowski w Warszawie, informuje, iż wprowadzona do obrotu zabawka – **ślóń pchacz**, kod kreskowy 5907589844030 nie spełnia zasadniczych wymagań określonych w rozporządzeniu Ministra Gospodarki, Pracy i Polityki Społecznej z dnia 14 listopada 2003 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (Dz. U. Nr 210, poz. 2045 ze zm.), z uwagi na pojawienie się elementów (zaczep, krążek, sprężyna) mieszczących się w cylindrze do badania małych części, których połknięcie lub wprowadzenie do jakiegokolwiek otworu w ciele dziecka

stwarza ryzyko uduszenia albo udławienia”. Ogłoszenie publikuje się w związku z decyzją Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów nr DNR-2/152/2011 z dnia 25 maja 2011 r.

Powyższe ogłoszenie powinno zostać zamieszczone w trzech dziennikach (gazetach) o zasięgu ogólnopolskim, w terminie 14 dni od dnia doręczenia niniejszej decyzji;

2) nadaje decyzji rygor natychmiastowej wykonalności.

UZASADNIENIE

W toku kontroli przeprowadzonej u przedsiębiorcy Marka Kutołowskiego, prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą Przedsiębiorstwo Usługowo–Produkcyjno–Handlowe Marek Kutołowski w Warszawie, inspektorzy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Warszawie stwierdzili w ofercie handlowej zabawkę – **słoń pchacz**, kod kreskowy 5907589844030, której jest producentem.

Przedmiotowa zabawka to słoń wykonany z kolorowego, twardego tworzywa sztucznego. Zabawka posiada cztery koła o średnicy ok. 62 mm, osadzone na metalowych osiach o średnicy ok. 3 mm, ruchomą trąbę, uszy oraz czapkę zamontowaną na sprężynie. Na wygiętym w kształcie rączki ogonie słonia nałożone są trzy kółka oraz przymocowany jest ruchomy zaczep, do którego dołączony jest drążek o długości ok. 293 mm zakończony uchwytem. Do tułowia zabawki przytwierdzony jest kabłąk, na którym umieszczone są małe krążki. Słoń posiada oczy w postaci dwóch papierowych naklejek. Opakowaniem zabawki jest przezroczysta, foliowa torba z tworzywa sztucznego.

Na kartoniku zamykającym opakowanie umieszczone są następujące informacje i ostrzeżenia: PUPH Marek Kutołowski, 04-977 Warszawa, ul. Michalinki 6; Nieodpowiednie dla dzieci poniżej 3 lat ze względu na małe elementy mogące być połknięte przez dziecko. Należy zachować etykietę celem identyfikacji producenta; oznakowanie CE; znak graficzny ostrzegawczy dotyczący wieku (0-3); kod kreskowy 5907589844030; Uwaga! Opakowanie nie jest zabawką i nie służy do zabawy.

Mazowiecki Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej uznał, iż przedmiotowa zabawka została błędnie zaklasyfikowana przez producenta, jako nieodpowiednia dla dzieci w wieku poniżej 3 lat. Zgodnie z wytycznymi Komitetu Technicznego ds. Bezpieczeństwa Zabawek (Raport *PKN-CEN/CR 14379 Klasyfikacja zabawek. Wytyczne.*), zabawki na kołach, łatwe do poruszania i toczenia, m.in. zwierzątka na kółkach, są klasyfikowane do kategorii O – zabawki do pociągania i popychania oraz zabawki wspomagające naukę chodzenia, przeznaczone dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy. W związku z tym, na zlecenie

Mazowieckiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej wskazaną zabawkę poddano badaniom laboratoryjnym o surowszych parametrach, właściwych dla zabawek dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy. Za przeznaczeniem przedmiotowej zabawki dla dzieci w wieku poniżej 3 lat wskazywał jej wygląd, konstrukcja i wykonanie.

Badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek w Lublinie Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (sprawozdanie z badań nr 300/2010) wykazały niezgodność przedmiotowej zabawki z pkt. 5.1 normy PN-EN 71-1+A8:2009 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*”, zwanej dalej „normą PN-EN 71-1+A8:2009”, z uwagi na pojawienie się w wyniku badania elementów (zaczep, krążek, sprężyna) całkowicie mieszczących się w cylindrze do badania małych części.

Mając na uwadze, stwierdzone nieprawidłowości oraz fakt, że zabawka stanowi zagrożenie dla zdrowia i życia konsumentów, Mazowiecki Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej, na podstawie art. 40k ust. 1 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o systemie oceny zgodności (Dz. U. z 2010 r. Nr 138, poz. 935 ze zm.), zwanej dalej „ustawą o systemie oceny zgodności”, decyzją z dnia 26 listopada 2010 r. zakazał przedsiębiorcy Markowi Kutołowskiemu, prowadzącemu działalność gospodarczą pod nazwą Przedsiębiorstwo Usługowo–Produkcyjno–Handlowe Marek Kutołowski w Warszawie dalszego przekazywania użytkownikowi, konsumentowi i dystrybutorowi 98 sztuk przedmiotowej zabawki, na okres 2 miesięcy od dnia doręczenia przedmiotowej decyzji.

Pismem z dnia 28 grudnia 2010 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (zwany dalej także „Prezesem UOKiK”) zawiadomił producenta Marka Kutołowskiego, prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą Przedsiębiorstwo Usługowo–Produkcyjno–Handlowe Marek Kutołowski w Warszawie (zwanego dalej także „stroną”) o wszczęciu postępowania administracyjnego w sprawie wprowadzenia do obrotu przedmiotowej zabawki, niezgodnej z zasadniczymi wymaganiami określonymi w § 9 ust. 1 i ust. 2 rozporządzenia Ministra Gospodarki, Pracy i Polityki Społecznej z dnia 14 listopada 2003 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (Dz. U. Nr 210, poz. 2045 ze zm.), zwanego dalej także „rozporządzeniem”, z uwagi na pojawienie się w wyniku badania elementów (zaczep, krążek, sprężyna) mieszczących się w cylindrze do badania małych części, których połknięcie lub wprowadzenie do jakiegokolwiek otworu w ciele dziecka stwarza ryzyko uduszenia albo udławienia.

Decyzją z dnia 29 grudnia 2010 r. (DNR-2/285/2010) Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, działając na podstawie art. 40k ust. 2 ustawy o systemie oceny zgodności, przedłużył wydany w dniu 26 listopada 2010 r. przez Mazowieckiego

Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej dla przedsiębiorcy Marka Kutołowskiego, prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą Przedsiębiorstwo Usługowo–Produkcyjno–Handlowe Marek Kutołowski w Warszawie, zakaz dalszego przekazywania użytkownikowi, konsumentowi i dystrybutorowi 98 sztuk przedmiotowej zabawki, do czasu zakończenia postępowania w sprawie wprowadzonego do obrotu wyrobu niezgodnego z zasadniczymi wymaganiami.

W dniu 29 grudnia 2010 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wydał postanowienie, w którym wyznaczył stronie postępowania termin 21 dni na usunięcie niezgodności przedmiotowego wyrobu z zasadniczymi wymaganiami bądź wycofanie go z obrotu. Strona została poinformowana, jakie należy przedstawić dowody na okoliczność podjętych działań.

Zawiadomienie o wszczęciu postępowania administracyjnego DNR-730-280(2)/10/IS z dnia 28 grudnia 2010 r. Prezesa UOKiK, postanowienie DNR-730-280(3)/10/IS z dnia 29 grudnia 2010 r. Prezesa UOKiK oraz decyzja DNR-730-280(4)/10/IS z dnia 29 grudnia 2010 r. Prezesa UOKiK zostały stronie prawidłowo doręczone.

Zważywszy, że strona nie przedstawiła dowodów potwierdzających usunięcie niezgodności kwestionowanej zabawki bądź dowodów potwierdzających jej wycofanie z obrotu, pismem z dnia 8 lutego 2011 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów poinformował stronę, że przed wydaniem decyzji kończącej postępowanie, przysługuje jej zgodnie z art. 10 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (t.j. Dz. U. z 2000 r. Nr 98, poz. 1071 ze zm.), prawo do zapoznania się ze zgromadzonymi aktami sprawy oraz prawo wypowiedzenia się, co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłaszanych żądań w terminie 10 dni od dnia otrzymania niniejszego pisma.

Ponadto wskazał, iż zgodnie z art. 21 ust. 3 rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (WE) NR 765/2008 z dnia 9 lipca 2008 r. ustanawiającego wymagania w zakresie akredytacji i nadzoru rynku odnoszącego się do warunków wprowadzania produktów do obrotu i uchylającego rozporządzenie (EWG) nr 339/93 (Dz. Urz. UE L 218/30 z dnia 13 sierpnia 2008 r.), strona przed wydaniem decyzji ma możliwość w odpowiednim terminie, nie krótszym niż 10 dni, przedstawienia swojego stanowiska w sprawie.

Strona nie skorzystała z ww. prawa.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów ustalił i stwierdził:

Przedsiębiorca Marek Kutołowski, prowadzący działalność gospodarczą pod nazwą Przedsiębiorstwo Usługowo–Produkcyjno–Handlowe Marek Kutołowski w Warszawie jest

producentem wprowadzającym do obrotu zabawkę – **słoń pchacz**, kod kreskowy 5907589844030.

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 20 ustawy o systemie oceny zgodności, za producenta uważa się osobę fizyczną lub prawną albo jednostkę organizacyjną nieposiadającą osobowości prawnej, która projektuje i wytwarza wyrób, albo dla której ten wyrób zaprojektowano lub wytworzono, w celu wprowadzenia go do obrotu lub oddania do użytku pod własną nazwą lub znakiem.

Stwierdzone w toku kontroli niezgodności uzasadniały wszczęcie postępowania administracyjnego przez Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów w sprawie wprowadzenia do obrotu przez Marka Kutołowskiego, prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą Przedsiębiorstwo Usługowo–Produkcyjno–Handlowe Marek Kutołowski w Warszawie przedmiotowej zabawki, niezgodnej z zasadniczymi wymaganiami określonymi w § 9 ust. 1 i ust. 2 rozporządzenia, z uwagi na pojawienie się w wyniku badania elementów (zaczep, krążek, sprężyna) mieszczących się w cylindrze do badania małych części, których połknięcie lub wprowadzenie do jakiegokolwiek otworu w ciele dziecka stwarza ryzyko uduszenia albo udławienia.

Cechy charakterystyczne kontrolowanej zabawki wskazywały, iż jest ona przeznaczona dla dzieci poniżej 3 roku życia, a zatem nie powinna zawierać małych elementów.

Przepis § 9 ust. 1 rozporządzenia stanowi, iż zabawki oraz 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. Zaś z treści przepisu § 9 ust. 2 rozporządzenia wynika, że zabawki, ich części, a także opakowania, w których są wprowadzone 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 (Dz. U. Nr 210, poz. 2045 ze zm.) stanowi implementację Dyrektywy Rady 88/378/EWG z dnia 3 maja 1988 r. w sprawie zbliżenia ustawodawstw Państw Członkowskich dotyczących bezpieczeństwa zabawek (Dz. Urz. UE L.88.187.1 z 16 lipca 1988 r., Dz. Urz. UE sp. 13-9-240).

Stwierdzone niezgodności stanowią naruszenie pkt. 1 lit. d i lit. e „Właściwości fizyczne i mechaniczne” Załącznik II „Zasadnicze wymogi bezpieczeństwa zabawek” Rozdział II „Ryzyko szczególne” ww. dyrektywy.

Przepis pkt. 1 lit. d ww. dyrektywy stanowi, iż zabawki i ich części składowe, oraz wszelkie dające się odłączyć elementy zabawek, które są wyraźnie potrzebne do używania zabawek, i które są wyraźnie przeznaczone dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy, muszą posiadać takie wymiary, aby uniemożliwić ich połknięcie bądź wprowadzenie do jakiegokolwiek otworu w ciele. Zgodnie zaś z pkt. 1 lit. e zabawki, ich części oraz opakowania, w którym się znajdują przy sprzedaży detalicznej, nie mogą stwarzać zagrożenia uduszenia lub udławienia.

W toku postępowania przed Prezesem Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów powiadomiono stronę o możliwości podjęcia działań zmierzających do usunięcia niezgodności wyrobu z zasadniczymi wymaganiami bądź wycofania wyrobu z obrotu i wyznaczono jej termin na ich podjęcie. Poinformowano również, jakie należy przedstawić dowody na okoliczność podjętych działań. Strona nie podjęła żadnych działań naprawczych i nie przedstawiła w wyznaczonym jej terminie dowodów potwierdzających usunięcie niezgodności wyrobu lub wycofanie go z obrotu.

Strona została pouczona o przysługującym prawie brania czynnego udziału w każdym stadium postępowania, a w szczególności wypowiedzenia się, co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłaszania żądań, a także przeglądania akt sprawy oraz sporządzania z nich notatek i odpisów.

Podkreślić należy, iż kierowana w toku postępowania do strony korespondencja została prawidłowo doręczona.

Zgodnie z art. 41c ust. 3 pkt 1 i pkt 4 ustawy o systemie oceny zgodności, jeżeli w wyniku kontroli stwierdzono, że wyrób nie spełnia zasadniczych lub innych wymagań, a strona nie podjęła działań, o których mowa w art. 41b ust. 1, organ prowadzący postępowanie może w drodze decyzji nakazać wycofanie wyrobu z obrotu lub użytku oraz nakazać stronie postępowania powiadomienie konsumentów lub użytkowników wyrobu o stwierdzonych niezgodnościach z zasadniczymi lub innymi wymaganiami, określając termin i sposób powiadomienia. Zgodnie z art. 41 c ust. 9 ustawy o systemie oceny zgodności, jeżeli wymaga tego interes konsumentów lub użytkowników wyrobu, organ prowadzący postępowanie nadaje decyzji, o której mowa w ust. 3, rygor natychmiastowej wykonalności.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, ze względu na wysoki stopień zagrożenia powodowanego przez wyrób, mając na celu wyłącznie odwrócenie grożącego niebezpieczeństwa uznał, iż niezbędne jest nakazanie wycofania wyrobu z obrotu oraz powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach.

Ze względu na to, że kwestionowany wyrób może zagrażać zdrowiu i życiu użytkowników (konsumentów), z uwagi na pojawienie się w wyniku badania elementów, których połknięcie lub wprowadzenie do jakiegokolwiek otworu w ciele dziecka stwarza ryzyko uduszenia albo udławienia, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów uznał, iż zachodzi konieczność nadania decyzji rygoru natychmiastowej wykonalności i orzekł jak w sentencji.

W przypadku gdy decyzja stanie się ostateczna, zgodnie z art. 39a ust. 3 pkt 1 ustawy o systemie oceny zgodności, stanowić będzie to podstawę do wpisu do rejestru wyrobów niezgodnych z zasadniczymi lub innymi wymaganiami prowadzonego przez Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów.

Pouczenie

Na podstawie art. 127 § 3 oraz art. 129 § 2 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (t.j. 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.

Z up. Prezesa Urzędu
Ochrony Konkurencji i Konsumentów
Małgorzata Kozak
Wiceprezes

Otrzymują:

Marek Kutołowski
Przedsiębiorstwo Usługowo-Produkcyjno-
Handlowe Marek Kutołowski
ul. Samolotowa 2/34
03-984 Warszawa

Do wiadomości:

1. Mazowiecki Wojewódzki Inspektor
Inspekcji Handlowej
(KJ-42-290/10, KJ-42-333/10)
2. a/a