



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR-730-170(18)/12/EG

Warszawa, dnia 06 grudnia 2012 r.

DECYZJA DNR-2/291/2012

Na podstawie art. 41c ust. 2 pkt 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o systemie oceny zgodności (t.j. Dz. U. z 2010 r. Nr 138, poz. 935 ze zm.)

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów

umarza wszczęte z urzędu postępowanie w sprawie wprowadzonej do obrotu przez przedsiębiorcę Pawła Kicińskiego, prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą „CLOWN TOYS” PAWEŁ KICIŃSKI w Koszalinie, zabawki lalka syrenka, kod kreskowy 5905170225367, niezgodnej z zasadniczymi wymaganiami określonymi w § 17 ust. 2 pkt 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.), w związku z wycofaniem wyrobu z obrotu.

UZASADNIENIE

W toku kontroli przeprowadzonej w LIGHT PRICE Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Koszalinie, inspektorzy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Szczecinie, Delegatura w Koszalinie, stwierdzili w ofercie handlowej zabawkę lalka syrenka, kod kreskowy 5905170225367.

Kontrolowany zakupił przedmiotową zabawkę na podstawie faktury VAT 81/MAG/2011 z dnia 22 czerwca 2011 r. od „CLOWN TOYS” Paweł Kiciński, ul. Zwycięstwa 269E, 75-653 Koszalin w ilości 96 sztuk.

Zgodnie z oświadczeniem kontrolowanego z dnia 12 kwietnia 2012 r. dołączonym do akt kontroli, z dniem 20 lutego 2012 r. nastąpiła zmiana nazwy kontrolowanej spółki z dotychczasowej Przedsiębiorstwo Budowlane ZOF-BUD-POL Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Koszalinie na LIGHT PRICE Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Koszalinie.

Przedsiębiorca Paweł Kiciński, prowadzący działalność gospodarczą pod nazwą „CLOWN TOYS” PAWEŁ KICIŃSKI w Koszalinie zakupił przedmiotową zabawkę na podstawie faktury Inv. No. CLOW100313B096 z dnia 13 marca 2010 r. od NEWSUN (H.K.) COMPANY, FLAT/RM A, BLK 1 19/F, YUET WU VILLA, 2 WU SAU STREET, TUEN MUN NT w ilości 1440 sztuk.

Przedmiotowa zabawka to lalka wykonana z tworzywa sztucznego o wysokości ok. 165 mm. Głowa lalki wykonana jest z gumy. Lalkę ubrano w sukienkę z błyszczącego niebieskiego materiału, zakończoną rybem ogonem. Zabawkę zapakowano w karton z przezroczystym okienkiem. Na opakowaniu umieszczono następujące informacje: zabawka lalka, kod kreskowy 5905170225367, oznakowanie CE, znak ostrzegawczy dotyczący wieku (0-3), Clown Toys Polska Bezpośredni Importer, Biuro: ul. Zwycięstwa 269E, 75-653 Koszalin, Polska, clowntoy@wp.pl, ostrzeżenia: Zabawka nieodpowiednia dla dzieci poniżej 3 lat. Niebezpieczeństwo udławienia się drobnymi elementami zabawek. Opakowanie z tworzywa sztucznego nie jest zabawką. Opakowanie chronić przed dziećmi. Zabawkę używać pod nadzorem osób dorosłych oraz używać zgodnie z rysunkiem na opakowaniu. Wyprodukowano w Chinach.

Badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Produktów Włókienniczych i Analizy Instrumentalnej Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów z siedzibą w Łodzi (sprawozdanie z badań nr 372/AI/213/2012) wykazały obecność w zabawce lalka syrenka, kod kreskowy 5905170225367, ftalanu di(2-etyloheksylu) (DEHP) w ilości (25,0±2,6)%, wpływającego szkodliwie na funkcje rozrodcze i płodność lub rozwój potomstwa, a tym samym zabawka nie spełnia zasadniczych wymagań określonych w § 17 ust. 2 pkt 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.), zwanego dalej „rozporządzeniem”.

Mając na uwadze wyniki przeprowadzonych badań laboratoryjnych, Zachodniopomorski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej uznał, iż przedmiotowa zabawka nie spełnia zasadniczych wymagań określonych w § 17 ust. 2 pkt 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.), 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 o systemie oceny zgodności.

Pismem z dnia 29 czerwca 2012 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (zwany dalej także „Prezesem UOKiK”) zawiadomił przedsiębiorcę Pawła Kicińskiego, prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą „CLOWN TOYS” PAWEŁ KICIŃSKI w Koszalinie (zwanego dalej także „stroną”) o wszczęciu z urzędu postępowania administracyjnego w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki lalka syrenka, kod kreskowy 5905170225367, niezgodnej z zasadniczymi wymaganiami określonymi w § 17 ust. 2 pkt 2 rozporządzenia, z uwagi na obecność w zabawce ftalanu di(2-etyloheksylu) (DEHP) w ilości $(25,0 \pm 2,6)\%$, wpływającego szkodliwie na funkcje rozrodcze i płodność lub rozwój potomstwa.

Jednocześnie, zwrócił się do strony o wskazanie, czy przekazana faktura CLOW100313B096 z dnia 13 marca 2010 r., stanowi jedyny dokument na podstawie, którego dokonano zakupu zabawki oraz o dostarczenie pełnej listy adresowej odbiorców ze wskazaniem ilości wyrobów dostarczonych każdemu z nich i okresu, w którym były one wprowadzane do obrotu.

W odpowiedzi na zawiadomienie Prezesa UOKiK o wszczęciu postępowania administracyjnego, pismem z dnia 11 lipca 2012 r. (do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wpłynęło w dniu 16 lipca 2012 r.) strona oświadczyła, iż przekazana w toku kontroli Inspekcji Handlowej faktura CLOW100313B096 z dnia 13 marca 2012 r. stanowi jedyny dokument zakupu przedmiotowej zabawki. Ponadto, przy ww. piśmie strona przekazała oświadczenie ws. rozchodu zabawki oraz informacje o kontrahentach, którzy zakupili zabawkę wraz z zakupioną ilością i datą zakupu.

Postanowieniem z dnia 17 lipca 2012 r. Prezes UOKiK wyznaczył stronie termin 21 dni na wycofanie wyrobu z obrotu wraz z powiadomieniem konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach w trzech dziennikach (gazetach) o zasięgu ogólnopolskim. Strona została poinformowana o dowodach, jakie powinna przedstawić na okoliczność podjętych działań.

Jednocześnie, Prezes UOKiK zwrócił się do strony o wyjaśnienie rozbieżności w rozchodzie zabawki wynikających z danych liczbowych podanych w złożonym przez stronę oświadczeniu.

Pismem z dnia 13 sierpnia 2012 r. (do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wpłynęło w dniu 20 sierpnia 2012 r.) strona poinformowała, iż podjęła działania w związku z otrzymanym postanowieniem Prezesa UOKiK z dnia 17 lipca 2012 r. oraz zobowiązała się do szybkiego przesłania wymaganych dowodów oraz dokumentów.

W związku z upływem wyznaczonego terminu na przedstawienie dowodów potwierdzających wycofanie z obrotu przedmiotowej zabawki oraz poinformowanie konsumentów o zagrożeniu stwarzanym przez zabawkę, Prezes UOKiK pismem z dnia 28 sierpnia 2012 r. wezwał stronę do ich przedstawienia.

Ponadto, ponownie zwrócił się o wyjaśnienie rozbieżności dotyczących rozchodu zabawki.

W odpowiedzi na wezwanie pismem, które wpłynęło do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów w dniu 19 września 2012 r. strona poinformowała, iż podjęła działania mające na celu wycofanie z obrotu zabawki lalka syrenka, kod kreskowy 5905170225367.

Ponadto wyjaśniła, iż powstałe rozbieżności w rozchodzie zabawki najprawdopodobniej powstały wyniku błędu podczas księgowania faktur korygujących. Wskazała, że po przeprowadzeniu wewnętrznego audytu ustalono, iż na faktury VAT sprzedano 559 sztuk zabawki, na paragony 773 sztuki oraz na stanie przedsiębiorcy znajduje się 155 sztuk zakwestionowanej zabawki.

Jednocześnie, ww. pismem strona zwróciła się do Prezesa UOKiK o zmianę sposobu poinformowania konsumentów o zagrożeniu stwarzanym przez zabawkę poprzez emisję wymaganych ogłoszeń w gazetach o zasięgu lokalnym, a nie ogólnopolskim. Strona podniosła, iż sprzedaż lalki miała miejsce jedynie w obszarze do 50 km od miasta Koszalin, gdzie prowadzi działalność gospodarczą oraz wskazała na trudną sytuację finansową oraz brak środków finansowych na pokrycie kosztów emisji ogłoszeń w trzech gazetach (dziennikach) o zasięgu ogólnopolskim.

Przy ww. piśmie strona przekazała zestawienie sprzedaży lalki syrenka, kod kreskowy 5905170225367 oraz oświadczenia 18 kontrahentów o nieposiadaniu na stanie magazynowym przedmiotowej zabawki.

W odpowiedzi, pismem z dnia 27 września 2012 r. Prezes UOKiK poinformował, iż nie znajduje uzasadnienia do odstąpienia od obowiązku powiadomienia konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach zabawki w sposób wskazany w postanowieniu z dnia 17 lipca 2012 r. ze względu na zagrożenie stwarzane przez objęty postępowaniem wyrób. Przeprowadzone badania laboratoryjne wykazały w zabawce obecność substancji niebezpiecznych w postaci ftalanu di(2-etyloheksylu) (DEHP) w ilości $(25,0 \pm 2,6)\%$, wpływającego szkodliwie na funkcje rozrodcze i płodność lub rozwój potomstwa. Powiadomienie konsumentów w formie trzech ogłoszeń prasowych ma na celu ostrzeżenie użytkowników o zagrożeniu stwarzanym przez zabawkę znajdującą się w ich posiadaniu.

Jednocześnie, ww. pismem Prezes UOKiK ponownie zwrócił się do strony o wyjaśnienie występujących nadal rozbieżności w dokumentach dotyczących rozchodu zabawki. Poprosił o przekazanie poprawionego zestawienia odbiorców wraz z wszystkimi wymaganymi informacjami, dowodów potwierdzających wycofanie z obrotu wyrobu oraz powiadomienie konsumentów o zagrożeniu stwarzanym przez zabawkę lalka syrenka, kod kreskowy 5905170225367.

Pismem z dnia 17 października 2012 r. (do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wpłynęło w dniu 22 października 2012 r.) strona wyjaśniła, iż zakupiła od chińskiego przedsiębiorcy 1440 sztuk zabawki lalka syrenka, kod kreskowy 5905170225367, którą następnie sprzedano na faktury VAT w ilości 559 sztuk (zwrócono na podstawie 2 faktur korygujących 47 sztuk) oraz na paragony w ilości 773 sztuk.

Ponadto, strona oświadczyła, iż na jej stanie magazynowym nadal znajduje się 155 sztuk przedmiotowej zabawki.

Jednocześnie wskazała, że podjęła wszelkie możliwe działania mające na celu powiadomienie kontrahentów o zagrożeniu stwarzanym przez przedmiotową zabawkę. Jednakże z uwagi na brak kontaktu z kontrahentami, brak odpowiedzi na wcześniejsze zapytania strony, likwidację działalności gospodarczej przez niektórych kontrahentów nie ma możliwości uzupełnienia brakujących oświadczeń o stanie ilościowym przedmiotowej zabawki.

Przy ww. piśmie strona przekazała wydruk sprzedaży zabawki lalka syrenka, kod kreskowy 5905170225367, zestawienie kontrahentów, którzy zakupili zabawkę, faktury korygujące potwierdzające zwrot zabawek do strony oraz zamówienie nr IB36894/2012 emisji wymaganego ogłoszenia w dzienniku (gazecie) o zasięgu ogólnopolskim. Ponadto, strona zobowiązała się do przesłania dowodów poinformowania konsumentów o zagrożeniu stwarzanym przez zabawkę w jak najszybszym terminie.

W dniu 2 listopada 2012 r. do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wpłynęły dowody poinformowania konsumentów o zagrożeniu stwarzanym przez zabawkę w postaci wycinków prasowych z trzech gazet (dzienników) o zasięgu ogólnopolskim z ogłoszeniami o wymaganej treści.

W uzupełnieniu do wcześniejszej korespondencji w dniu 26 listopada 2012 r. strona przekazała do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów brakujące oświadczenia 4 kontrahentów o braku na stanie magazynowym przedmiotowej zabawki. Ponadto oświadczyła, iż w związku z nieprzekazaniem przez kontrahenta BEMAR Sp. z o.o. z siedzibą w Bydgoszczy oświadczenia o stanie magazynowym przedmiotowej zabawki udała się osobiście pod adres wskazany jako siedziba kontrahenta i uzyskała informację, iż ww. spółka zajmuje się wynajmem powierzchni biurowych i nie prowadzi działalności handlowej a przedmiotowa zabawka najprawdopodobniej została zakupiona przez pracownika kontrahenta podczas pobytu na wakacjach.

Strona została poinformowana o prawie do zapoznania się ze zgromadzonymi aktami sprawy oraz prawie wypowiedzenia się, co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań. Strona 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 21 ustawy o systemie oceny zgodności za importera uważa się osobę fizyczną lub prawną albo jednostkę organizacyjną nieposiadającą osobowości prawnej, mającą siedzibę na terytorium państwa członkowskiego Unii Europejskiej lub państwa członkowskiego Europejskiego Porozumienia o Wolnym Handlu (EFTA) – strony umowy o Europejskim Obszarze Gospodarczym, która wprowadza do obrotu lub oddaje do użytku wyroby pochodzące z krajów trzecich.

W świetle podanych wyżej definicji ustawowych przedsiębiorca Paweł Kiciński, prowadzący działalność gospodarczą pod nazwą „CLOWN TOYS” PAWEŁ KICIŃSKI w Koszalinie jest importerem zabawki syrenka, kod kreskowy 5905170225367.

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

W wyniku badań laboratoryjnych (sprawozdanie z badań nr 190/AI/114/2012) stwierdzono w zabawce – koniki (3szt.) M-2005, NO: 2286, kod kreskowy 5908262020055 obecność ftalanu di(2-etyloheksylu) (DEHP) w ilości $(25,0 \pm 2,6)\%$, wpływającego szkodliwie na funkcje rozrodcze i płodność lub rozwój potomstwa, a tym samym zabawka nie spełnia zasadniczych wymagań określonych w § 17 ust. 2 pkt 2 rozporządzenia.

Przepis § 17 ust. 2 pkt 2 rozporządzenia stanowi, iż zabawki nie mogą zawierać (...) substancji spełniających kryteria którejkolwiek z podanych klas lub kategorii zagrożeń, w tym klasy 3.7 – wykazującej działanie szkodliwe na funkcje rozrodcze i płodność lub rozwój potomstwa, określonych w załączniku I do rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (WE) nr 1272/2008 z dnia 16 grudnia 2008 r. w sprawie klasyfikacji, oznakowania i pakowania substancji i mieszanin, zmieniającego i uchylającego dyrektywy 67/548/EWG i 1999/45/WE oraz zmieniającego rozporządzenie (WE) nr 1907/2006 (Dz. Urz. UE L 353 z 31.12.2008 r. ze zm.) w ilościach, które mogą być szkodliwe dla zdrowia użytkowników zabawek.

Zgodnie z załącznikami I i VI do rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (WE) nr 1272/2008 ftalan di(2-etyloheksylu) (DEHP) należy do substancji o klasie zagrożenia 3.7. Pod numerem indeksowym 607-317-00-9, w tabeli 3.1 załącznika VI do ww. rozporządzenia ftalan di(2-etyloheksylu) (DEHP) oznaczony jest klasą zagrożenia i kodem kategorii Repr. 1B. Zgodnie z tabelą 1.1 załącznika VI do ww. rozporządzenia kodem Repr. 1B oznaczona jest klasa zagrożenia „*Działanie szkodliwe na rozrodczość*”. Działanie szkodliwe na rozrodczość mieści się w klasie 3.7 określonej w załączniku I do ww. rozporządzenia.

Dla ftalanu di(2-etyloheksylu) (DEHP) limit jest określony w przepisach rozporządzenia (WE) nr 1907/2006 Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 18 grudnia 2006 r. w sprawie rejestracji, oceny, udzielania zezwoleń i stosowanych ograniczeń w zakresie chemikaliów (REACH) i utworzenia Europejskiej Agencji Chemikaliów, zmieniającego dyrektywę 1999/45/WE oraz uchylającego rozporządzenie Rady (EWG) nr 793/93 i rozporządzenie Komisji (WE) nr 1488/94, jak również dyrektywę Rady 76/769/EWG i dyrektywy Komisji 91/155/EWG, 93/67/EWG, 93/105/WE i 2000/21/WE – w art. 67 ust. 1, który odwołuje się do załącznika XVII (ftalan di(2-etyloheksylu) (DEHP) znajduje się pod pozycją 51) (Dz. Urz. UE L 396 z 30.12.2006 r. ze zm.), wynosi **0,1%** w stosunku do masy materiału z dodatkiem plastyfikatorów.

Stwierdzone niezgodności uzasadniały wszczęcie przez Prezesa UOKiK postępowania administracyjnego. Prezes UOKiK powiadomił stronę, o możliwości podjęcia działań zmierzających do wycofania wyrobu z obrotu wraz z powiadomieniem konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach w trzech dziennikach (gazetach) o zasięgu ogólnopolskim i wyznaczył jej termin na ich podjęcie. Strona została poinformowana również, jakie należy przedstawić dowody na potwierdzenie podjętych działań.

W wyniku prowadzonego postępowania strona nadesłała do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów poprawione zestawienie adresowe 23 odbiorców, oświadczenia 22 kontrahentów o braku wyrobu na stanie magazynowym, faktury korygujące potwierdzające zwrot zabawek do strony, wyjaśnienie, iż jeden z kontrahentów nie prowadzi działalności handlowej oraz wycinki prasowe z trzech gazet (dzienników) o zasięgu ogólnopolskim potwierdzające poinformowanie konsumentów o zagrożeniu stwarzanym przez zabawkę.

Przedstawiony przez stronę materiał dowodowy jest wystarczający do uznania, że wyrób został wycofany z obrotu oraz konsumenci zostali powiadomieni o stwierdzonych niezgodnościach. Oznacza to, że 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 uchylające rozporządzenie (EWG) nr 339/93 (Dz. Urz. UE L 218 z 13.08.2008, str. 30) przedmiotowy wyrób nie będzie udostępniany przez stronę postępowania.

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 postanowiono, 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 (t.j. Dz. U. z 2000 r. Nr 98, poz. 1071 ze zm.), w związku z art. 43b ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o systemie oceny zgodności (t.j. Dz. U. z 2010 r. Nr 138, poz. 935 ze zm.), 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
ZASTĘPCA DYREKTORA
Departamentu Nadzoru Rynku

Jadwiga Gunerka

Otrzymują:

Paweł Kiciński
„CLOWN TOYS” PAWEŁ KICIŃSKI
ul. Zwycięstwa 269E
75-653 Koszalin

Do wiadomości:

1. LIGHT PRICE Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością
ul. Bohaterów Warszawy 2A/5
75-211 Koszalin
2. Zachodniopomorski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej
(nr akt kontroli ZNP.8361.70.107.2012.Ga)
3. a/a