



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR-730-319(6)/15/IS

Warszawa, dnia 19 stycznia 2016 r.

DECYZJA DNR-2/4/2016

Na podstawie art. 41c ust. 2 pkt 3 w związku z art. 38 ust. 3 pkt 1 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o systemie oceny zgodności (Dz. U. z 2014 r., poz. 1645 z późn. zm.) Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów umarza wszczęte z urzędu postępowanie administracyjne w sprawie wprowadzonej do obrotu przez Marka Manuszaka prowadzącego działalność gospodarczą pod firmą „MARTON” Przedsiębiorstwo Wielobranżowe Marek Manuszak w Gnieźnie zabawki maskotka foka, nr TM00013, kod EAN 5901531723985, niezgodnej z wymaganiami określonymi w § 5 ust. 4 rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (Dz. U. z 2011 r. Nr 83, poz. 454 z późn. zm.) oraz w pkt 1.4.2., 1.4.3. załącznika nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do ww. rozporządzenia, gdyż stało się bezprzedmiotowe w związku z brakiem wyrobu w obrocie.

UZASADNIENIE

W toku kontroli przeprowadzonej w dniach 21-31 lipca 2015 r. przez inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Szczecinie, Delegatura w Koszalinie, w sklepie z zabawkami w Unieściu u przedsiębiorcy Agnieszki Iskierki prowadzącej działalność gospodarczą pod firmą Firma Handlowa „AGA” Agnieszka Iskierka w Unieściu, stwierdzono w ofercie handlowej ww. zabawkę (w ilości 10 sztuk), tj. maskotkę w kształcie leżącej foki z miękkim wypełnieniem pokrytą materiałem włókienniczym z okrywą włosową. Na etykiecie przymocowanej do zabawki, oprócz danych ją identyfikujących, umieszczono następujące informacje: oznakowanie CE, importer: P. W. MARTON ul. Paderewskiego 26, 62-200 Gniezno, wyprodukowano w Chinach.

Ustalono, że kontrolowany przedsiębiorca dokonał zakupu zabawek w ilości 36 sztuk na podstawie faktury VAT nr 2/01/04/2015 z dnia 1 kwietnia 2015 r. od Marka Manuszaka prowadzącego działalność gospodarczą pod firmą „MARTON” Przedsiębiorstwo Wielobranżowe Marek Manuszak w Gnieźnie, który to przedsiębiorca jako dowód zakupu zabawki przekazał Inspekcji Handlowej fakturę nr CTH-4245 z dnia 22 marca 2015 r., na podstawie której zakupił 1200 sztuk zabawek od WAVES INTERNATIONAL Co. Ltd. 228 Queens Road East Wanchai, Hong-Kong.

W toku kontroli ustalono, że w oznakowaniu zabawki nie umieszczono nazwiska lub nazwy, zarejestrowanej nazwy towarowej lub zarejestrowanego znaku towarowego i adresu kontaktowego producenta (protokół kontroli z dnia 31 lipca 2015 r., nr akt: ZNP.8361.146.2015).

Badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów z siedzibą w Lublinie (sprawozdanie z badań nr 240/2015 z dnia 27 sierpnia 2015 r.) wykazały, że zabawka maskotka foka, nr TM00013, kod EAN 5901531723985 nie spełnia następujących wymagań normy PN-EN 71-1:2011 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*”:

- ⑩ pkt 5.1b, z uwagi na pojawienie się w wyniku badania elementów mieszczących się całkowicie w cylindrze do badania małych części – w czasie przeprowadzenia próby wytrzymałości na rozciąganie (pkt 8.4.2.1 ww. normy) od zabawki odłączyły się oczy z podkładkami,
- ⑩ pkt 5.2c, z uwagi na dostępność wypełnienia z materiału włóknistego (waty poliestrowej).

Na zlecenie inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Szczecinie, Delegatura w Koszalinie zabawka została poddana badaniom na zgodność z wymaganiami dla zabawek przeznaczonych dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy.

Ponowna kontrola przeprowadzona przez inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Szczecinie, Delegatura w Koszalinie w dniu 15 września 2015 r., w czasie której poinformowano kontrolowanego przedsiębiorcę o wynikach badań laboratoryjnych wyrobu, wykazała, że przedsiębiorca nie posiadał już na stanie sklepu przedmiotowej zabawki.

Ze względu na powyższe niezgodności akta z kontroli przekazane zostały do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów celem wszczęcia postępowania administracyjnego, na podstawie przepisów ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o systemie oceny zgodności (Dz. U. z 2014 r., poz. 1645 z późn. zm.), dalej: „ustawa o systemie oceny zgodności”.

Pismem z dnia 19 października 2015 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (UOKiK) zawiadomił Marka Manuszaka prowadzącego działalność gospodarczą pod firmą „MARTON” Przedsiębiorstwo Wielobranżowe Marek Manuszak w Gnieźnie, dalej: „strona”, o wszczęciu z urzędu postępowania administracyjnego w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki maskotka foka, nr TM00013, kod EAN 5901531723985, niezgodnej z następującymi wymaganiami rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (Dz. U. z 2011 r. Nr 83, poz. 454 z późn. zm.), dalej „rozporządzenie”:

- ⑩ § 5 ust. 4 rozporządzenia, z uwagi na brak w oznakowaniu zabawki nazwiska lub nazwy, zarejestrowanej nazwy towarowej lub zarejestrowanego znaku towarowego i adresu kontaktowego producenta,
- ⑩ pkt 1.4.2., 1.4.3. załącznika nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia, z uwagi na odłączenie się od zabawki małych elementów (oczy z podkładkami) oraz dostęp do wypełnienia z materiału włóknistego znajdującego się wewnątrz zabawki, z którego dziecko może odrywać kawałki materiału, co stwarza ryzyko połknięcia lub przedostania się do dróg oddechowych oraz uduszenia poprzez odcięcie użytkownikowi dopływu powietrza w wyniku wewnętrznego zatkania dróg oddechowych.

Prezes UOKiK w piśmie zawiadamiającym o wszczęciu z urzędu postępowania administracyjnego wyznaczył stronie termin 21 dni na przedstawienie dowodów potwierdzających usunięcie stwierdzonych niezgodności bądź wycofanie zabawki z obrotu oraz powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach poprzez zamieszczenie ogłoszenia na stronie internetowej oraz w prasie o zasięgu ogólnopolskim, informując jednocześnie, jakie należy przedstawić dowody na okoliczność podjętych przez stronę działań.

W toku postępowania strona poinformowała, że będąca przedmiotem postępowania zabawka maskotka foka, nr TM00013, kod EAN 5901531723985 jest próbką wyrobu i przez pomyłkę została sprzedana kontrolowanemu przedsiębiorcy Agnieszce Iskierce prowadzącej działalność gospodarczą pod firmą Firma Handlowa „AGA” Agnieszka Iskierka w Unieściu. Strona wyjaśniła, że zamówiła u chińskiego przedsiębiorcy 70 sztuk próbek wyrobów (wśród których 40 sztuk stanowiły zabawki będące przedmiotem postępowania o nr TM00013), które nie były przeznaczone do sprzedaży, na dowód czego przedstawiła dokument commercial invoice&packing list z lutego 2015 r. oraz oświadczenie chińskiego przedsiębiorcy WAVES INTERNATIONAL Co. Ltd. z dnia 28 października 2015 r. Po dokonaniu zmian przesłanej próbki wyrobu (zabawka po zmianach ma delikatnie obróconą głowę, jest większa od próbki i wykonana z lepszego gatunkowo materiału) strona zamówiła 1200 sztuk wyrobów. W celu

uniknięcia pomyłki przy realizacji zamówienia przez przedsiębiorcę chińskiego zabawka po zmianach została opatrzona indeksem TDE5065B oraz kodem kreskowym 5907782108908 (widocznym na załączonym zdjęciu). Umieszczony (na prośbę strony) na liście załadunkowej indeks TDE5065B/ TM00013 służył sprawdzeniu wyrobów pod względem ilościowym oraz zgodności wyrobu z wcześniej otrzymanymi próbkami. Zakupione na podstawie faktury nr CTH-4245 z dnia 22 marca 2015 r. zabawki w ilości 1200 sztuk (pod pozycją TDE5065B), strona otrzymała w dniu 12 maja 2015 r., wg dokumentu odprawy celnej TERRAMAR/0006/BCT/4000. Sprzedane w dniu 1 kwietnia 2015 r. kontrolowanemu przedsiębiorcy zabawki nie pochodziły z dostawy z dnia 12 maja 2015 r., tylko były to próbki zabawek otrzymane w lutym 2015 r. Ze względu na wprowadzenie do obrotu 36 sztuk zabawek, mając na uwadze bezpieczeństwo użytkowników, strona powiadomiła konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach, na dowód czego przedstawiła wydruk ogłoszenia zamieszczonego na stronie internetowej oraz kopię ogłoszenia opublikowanego w prasie ogólnopolskiej. Ponadto strona oświadczyła, że pozostałe próbki zabawek (4 sztuki) posiada na stanie.

Pismem z dnia 30 listopada 2015 r. Prezes UOKiK poinformował stronę postępowania o przysługującym jej prawie do zapoznania się z aktami i wypowiedzenia się co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań oraz o możliwości przedstawienia stanowiska w sprawie, jednak z przysługujących uprawnień strona postępowania nie skorzystała.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów ustalił i stwierdził:

Zgodnie z 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.

Według 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. Zaś zgodnie z art. 5 pkt 21 ustawy o systemie oceny zgodności importerem jest osoba fizyczna lub prawna albo jednostka organizacyjna nieposiadająca osobowości prawnej, mająca 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.

Marek Manuszak prowadzący działalność gospodarczą pod firmą „MARTON” Przedsiębiorstwo Wielobranżowe Marek Manuszak w Gnieźnie jest importerem zabawki maskotka foka, nr TM00013, kod EAN 5901531723985.

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 mają przepisy rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek.

Stwierdzone w wyniku badań laboratoryjnych niezgodności uzasadniały wszczęcie przez Prezesa UOKiK postępowania w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki maskotka foka, nr TM00013, kod EAN 5901531723985, niezgodnej z następującymi wymaganiami rozporządzenia:

- ⑩ § 5 ust. 4 rozporządzenia, z uwagi na brak w oznakowaniu zabawki nazwiska lub nazwy, zarejestrowanej nazwy towarowej lub zarejestrowanego znaku towarowego i adresu kontaktowego producenta,
- ⑩ pkt 1.4.2., 1.4.3. załącznika nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia, z uwagi na odłączenie się od zabawki małych elementów (oczy z podkładkami) oraz dostęp do wypełnienia z materiału włóknistego znajdującego się wewnątrz zabawki, z którego dziecko może odrywać kawałki materiału, co stwarza ryzyko połknięcia lub przedostania się do dróg oddechowych oraz uduszenia poprzez odcięcie użytkownikowi dopływu powietrza w wyniku wewnętrznego zatkania dróg oddechowych.

Na podstawie § 5 ust. 4 rozporządzenia producent oraz importer umieszczają nazwisko lub nazwę, zarejestrowaną nazwę towarową lub zarejestrowany znak towarowy i adres kontaktowy producenta oraz importera na zabawce, a jeżeli nie jest to możliwe - na opakowaniu lub w dokumencie dołączonym do zabawki. Podany adres kontaktowy musi wskazywać jedno miejsce, w którym można skontaktować się z producentem.

Zgodnie z pkt 1.4.2. załącznika nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia 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. Przepis pkt 1.4.3. załącznika nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia stanowi, że 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.

Prezes UOKiK powiadomił stronę o możliwości podjęcia działań zmierzających do usunięcia niezgodności wyrobu bądź wycofania go z obrotu oraz powiadomienia konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach i wyznaczył jej termin na ich podjęcie. Strona postępowania została poinformowana, jakie należy przedstawić dowody na potwierdzenie podjętych działań.

Opierając się na przedstawionych przez stronę w toku postępowania wyjaśnieniach i załączonych dowodach Prezes UOKiK ustalił, że będąca przedmiotem postępowania zabawka maskotka foka, nr TM00013, kod EAN 5901531723985 została dostarczona stronie przez chińskiego przedsiębiorcę WAVES INTERNATIONAL Co. Ltd. w lutym 2015 r., w ilości 40 sztuk, a następnie w ilości 36 sztuk sprzedana Agnieszce Iskierce prowadzącej działalność gospodarczą pod firmą Firma Handlowa „AGA” Agnieszka Iskierka w Unieściu.

Przekazana w wyniku kontroli Inspekcji Handlowej przez Marka Manuszaka prowadzącego działalność gospodarczą pod firmą „MARTON” Przedsiębiorstwo Wielobranżowe Marek Manuszak w Gnieźnie faktura nr CTH-4245 z dnia 22 marca 2015 r. dotyczy zakupu 1200 sztuk wyrobów o indeksie TDE5065B (zabawek po dokonanych zmianach wcześniej przesłanych zabawek nr TM00013), które nie są przedmiotem tego postępowania.

W dniu wszczęcia postępowania administracyjnego przez Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów zabawki maskotka foka, nr TM00013, kod EAN 5901531723985 nie było już w obrocie (kontrolowany przedsiębiorca – jedyny kontrahent strony nie posiadał już zabawki w ofercie sprzedaży).

W związku z powyższym wszczęte z urzędu w dniu 23 października 2015 r. postępowanie administracyjne w sprawie wycofania z obrotu zabawki maskotka foka, nr TM00013, kod EAN 5901531723985 stało się bezprzedmiotowe w związku z brakiem wyrobu w obrocie.

Zgodnie z art. 41 c ust. 2 ustawy o systemie oceny zgodności organ prowadzący postępowanie wydaje decyzję o umorzeniu postępowania, jeżeli: 1) stwierdzi, że wyrób spełnia zasadnicze, szczegółowe lub inne wymagania; 2) niezgodność wyrobu z zasadniczymi, szczegółowymi lub innymi wymaganiami została usunięta albo wyrób został wycofany z obrotu lub z użytku; 3) postępowanie z innych przyczyn stało się bezprzedmiotowe.

W związku z powyższym, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów 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 (t.j. Dz. U. z 2016 r., poz. 23), w związku 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
Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów
ZASTĘPCA DYREKTORA
Departamentu Nadzoru Rynku

Jadwiga Gunerka