



PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW
MAREK NIECHCIAŁ

DNR-2.730.252.2018.KZ

Warszawa, 19 lipca 2019 r.

DECYZJA DNR-2/129/2019

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów na podstawie art. 84 ust. 1 pkt 2 w związku z art. 58 ust. 3 pkt 1 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku (Dz. U. z 2019 r., poz. 544), zwanej dalej „ustawą o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku”, umarza wszczęte z urzędu postępowanie w sprawie wprowadzenia do obrotu przez przedsiębiorcę TOYS 4 ALL spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Luboniu, zabawki Pchacz z butami 25 x 10 x 60 cm #752734, No:3625, Nr partii: 140805752734, kod EAN 6927527340805, 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 oraz z 2018 r. poz. 1520), zwanego dalej „rozporządzeniem” oraz pkt 1.4.2 i pkt 1.4.3 załącznika nr 1 „Wymagania dla zabawek” do rozporządzenia, w związku z wycofaniem wyrobów z obrotu oraz powiadomieniem konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach.

UZASADNIENIE

W toku kontroli (nr akt kontroli: 8361.104.2018) przeprowadzonej przez inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Bydgoszczy, stwierdzono w ofercie handlowej zabawkę Pchacz z butami 25 x 10 x 60 cm #752734, No:3625, Nr partii: 140805752734, kod EAN 6927527340805, zwaną dalej również „przedmiotową zabawką”, „wyrobem”.

Jako dowód zakupu przedmiotowej zabawki kontrolowani okazali inspektorom Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Bydgoszczy fakturę VAT nr 1060/M4/06/2016 z dnia 22 czerwca 2016 r., poświadczającą zakup wyrobu w ilości 30 sztuk od ICOM Poland sp. z o.o. sp. k. z siedzibą w Poznaniu. Przedsiębiorca ten zakupił wyrób od TOYS 4 ALL spółka z ograniczoną



odpowiedzialnością z siedzibą w Luboniu na podstawie faktury VAT nr 15/2014 z dnia 6 października 2014 r. w ilości 300 sztuk.

TOYS 4 ALL spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Luboniu zakupił wyrób na podstawie faktury INVOICE NO.: CI042K1202-14011 z dnia 19 sierpnia 2014 r. od BIG TREE TOYS (HK) LIMITED, CHINA oraz dokumentu SAD z dnia 1 października 2014 r. w ilości 300 sztuk.

Wyrób ten jest zabawką w rozumieniu rozporządzenia w sprawie wymagań dla zabawek, w związku z czym powinien spełniać wymagania, o których mowa w rozporządzeniu oraz w ustawie o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku implementujących Dyrektywę Parlamentu Europejskiego i Rady 2009/48/WE z dnia 18 czerwca 2009 r. w sprawie bezpieczeństwa zabawek (OJ L 170, 30.6.2009, p. 1–37) do polskiego porządku prawnego.

Przeprowadzona przez inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Bydgoszczy ocena organoleptyczna (sprawozdanie z badań organoleptycznych nr 2) wykazała, iż przedmiotowa zabawka nie spełnia wymagań określonych w pkt 5.1 a normy PN-EN 71-1:2015-01 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*”, z uwagi na obecność małego elementu tj. łącznika uchwytu do popychania, mieszczącego się całkowicie w cylindrze do badania małych części.

Z uwagi na to, że wyrób nie spełniał wymagań, akta kontroli przekazano do Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów celem wszczęcia z urzędu postępowania administracyjnego w sprawie wprowadzonego do obrotu lub oddanego do użytku wyrobu niezgodnego z wymaganiami.

Pismem z dnia 7 grudnia 2018 r. Prezes UOKiK zwrócił się do przedsiębiorcy TOYS 4 All sp. z o.o. w Robakowie, z prośbą o wyjaśnienie czy firma ta była importerem zabawki Pchacz z butami 25 x 10 x 60 cm #752734, No:3625, Nr partii: 140805752734, kod EAN 6927527340805.

W odpowiedzi uzyskano oświadczenie, iż importerem przedmiotowej zabawki jest firma TOYS 4 All sp. z o.o. zarejestrowana w Luboniu, ale z biurem i magazynem w Robakowie na ulicy Firmowej 8, zgodnie z przedstawionymi wcześniej dokumentami (FS 15/2014, FZ NO. CI042K1202-14011) i oświadczeniem.

W oparciu o ustalenia kontroli, w wyniku której stwierdzono, że wyrób nie spełnia wymagań, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (zwany dalej również „Prezesem UOKiK”) pismem z dnia 25 stycznia 2019 r. powiadomił przedsiębiorcę TOYS 4 ALL spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Luboniu (zwanego dalej również „stroną postępowania”), o wszczęciu postępowania w sprawie wprowadzenia do obrotu zabawki Pchacz z butami 25 x 10 x 60 cm #752734, No:3625, Nr partii: 140805752734, kod EAN 6927527340805, niezgodnej

z wymaganiami określonymi w § 5 ust. 1 i ust. 2 rozporządzenia oraz pkt 1.4.2 i pkt 1.4.3 załącznika nr 1 „Wymagania dla zabawek” do rozporządzenia.

Postanowieniem z dnia 8 marca 2019 r. Prezes UOKiK wyznaczył stronie postępowania termin 40 dni na przedstawienie dowodów na okoliczność wycofania wyrobów z obrotu lub usunięcia niezgodności oraz powiadomienia konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach. Wyjaśnił ponadto, jakie dowody należy przedstawić na potwierdzenie wskazanych działań.

W piśmie z dnia 19 marca 2019 r. strona postępowania oświadczyła, iż przedstawiona w toku kontroli faktura zakupu CI042K1202-14011 z dnia 19 sierpnia 2014 r. stanowi jedyny dowód zakupu wyrobu. Jednocześnie oświadczyła, iż całkowita liczba zakupionych wyrobów to 300 sztuk i przysłała dokument FS nr 11/MAG/10/2014, poświadczający sprzedaż wszystkich wyrobów do jedynej odbiorcy ICOM Poland sp. z o.o. sp. k, fakturę zakupu, dokumenty SAD, dowody zamieszczenia ogłoszeń w dwóch gazetach o zasięgu ogólnopolskim, listę przedsiębiorców, którzy zakupili wyrób od ICOM Poland sp. z o.o. sp. k. Ponadto strona postępowania przysłała pismo, które skierowała do ICOM Poland sp. z o.o. sp. k., informujące o konieczności wycofania wyrobów z obrotu i poinformowania o tym swoich klientów, oświadczenie ICOM Poland sp. z o.o. sp. k. o podjęciu działań naprawczych z deklaracją, że nie posiadają na stanie magazynowym tych zabawek wraz ze wzorem pisma wysłanego do kontrahentów i uzyskanymi od nich oświadczeniami dotyczącymi stanu posiadania przedmiotowych zabawek, faktury korygujące i dokument przesunięcia 13 sztuk wyrobów z magazynu do utylizacji.

Pismem z dnia 24 kwietnia 2019 r. przedsiębiorca ICOM Poland sp. z o.o. sp. k. przesłał dowody poświadczające wielokrotne próby pozyskania oświadczeń dotyczących stanu posiadania przedmiotowych zabawek od 3 odbiorców. Ponadto ww. przedsiębiorca oświadczył, iż nie ma kontaktu z jednym z przedsiębiorców, gdyż nie współpracuje z nim od 2016 r.

W piśmie z dnia 16 maja 2019 r. Prezes UOKiK poinformował stronę postępowania o prawie do zapoznania się ze zgromadzonymi aktami sprawy oraz prawie wypowiedzenia się do zebranych dowodów i materiałów. Pismo zostało zwrócone do UOKiK w dniu 17 czerwca 2019 r.

W związku z niepodjęciem korespondencji w terminie, Prezes UOKiK przekazał ponownie przedmiotowe pismo, celem realizacji uprawnień wynikających z art. 10 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. - Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2018 r. poz. 2096 z późn. zm).

W dniu 16 lipca 2019 r. wpłynęło do UOKiK pismo od przedsiębiorcy ICOM Poland sp. z o.o. sp. k. oraz oświadczenia 2 dystrybutorów o braku przedmiotowej zabawki na stanie magazynowym i faktura korygująca, poświadczająca zwrot 21 sztuk wyrobów. Przedsiębiorca ICOM Poland sp. z o.o. sp. k. oświadczył, iż po otrzymaniu wyrobów zostaną one natychmiast zutylizowane.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów ustalił i stwierdził:

Przedsiębiorca TOYS 4 ALL spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Luboniu, jest importerem zabawki Pchacz z butami 25 x 10 x 60 cm #752734, No:3625, Nr partii:140805752734, kod EAN 6927527340805, co poświadcza przedstawiona faktura zakupu wyrobu.

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. Podmiotem gospodarczym, według art. 4 pkt 19 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku jest producent, upoważniony przedstawiciel, importer, dystrybutor albo instalator.

Według art. 4 pkt 9 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku importerem jest osoba fizyczna lub prawna albo jednostka organizacyjna nieposiadająca osobowości prawnej, mająca miejsce zamieszkania albo 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 wyroby pochodzące z państw trzecich.

Przepis art. 4 pkt 26 ww. ustawy stanowi, iż przez wprowadzenie do obrotu należy rozumieć udostępnienie wyrobu na rynku po raz pierwszy. Przez udostępnienie wyrobu na rynku należy natomiast 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 (art. 4 pkt 23 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku).

Zgodnie z przepisem art. 5 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku wyroby wprowadzone 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.

Przepis art. 58 ust. 3 pkt 1 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku stanowi, iż postępowania w sprawie wprowadzonych do obrotu lub oddanych do użytku wyrobów niezgodnych z wymaganiami prowadzi Prezes UOKiK.

Przeprowadzona przez inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Bydgoszczy ocena organoleptyczna (sprawozdanie z badań organoleptycznych nr 2) wykazała, iż

przedmiotowa zabawka nie spełnia wymagań określonych w pkt 5.1 a normy PN-EN 71-1:2015-01 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*”.

Stwierdzone niezgodności uzasadniały wszczęcie przez Prezesa UOKiK postępowania w sprawie wprowadzenia do obrotu zabawki Pchacz z butami 25 x 10 x 60 cm #752734, No:3625, Nr partii:140805752734, kod EAN 6927527340805, niezgodnej z wymaganiami rozporządzenia.

Zgodnie z § 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. Przepis § 5 ust. 2 rozporządzenia określa, że 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.

Przepis pkt 1.4.2 załącznika nr 1 „Wymagania dla zabawek” do rozporządzenia stanowi, iż zabawki i ich części muszą mieć takie wymiary, aby nie stwarzać ryzyka uduszenia przez odcięcie dopływu powietrza w wyniku wewnętrznego zatkania przez zabawki lub ich części, zaklinowane w ustach, gardle lub przy wejściu do dolnych dróg oddechowych. Zgodnie z przepisem pkt 1.4.3 załącznika nr 1 „Wymagania dla zabawek” do rozporządzenia zabawki i ich części przeznaczone dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy, a także wszystkie 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 wszystkich dających się odłączyć elementów tych zabawek.

Prezes UOKiK wyznaczył stronie postępowania termin na przedstawienie dowodów potwierdzających podjęcie działań dobrowolnych i wskazał, jakie dowody należy przedstawić na powyższą okoliczność.

W toku postępowania ustalono, iż przedmiotowa zabawka została zakupiona jednorazowo w ilości 300 sztuk. Po wszczęciu postępowania strona podjęła działania mające na celu wycofanie jej z obrotu. Wyrób został sprzedany w całości jednemu dystrybutorowi – ICOM Poland sp. z o.o. sp.k., który oświadczył, iż nie posiada wyrobów na stanie magazynowym i przekazał listę swoich kontrahentów i uzyskane od nich oświadczenia o stanie posiadania przedmiotowych zabawek oraz faktury korygujące, poświadczające zwrot wyrobów w ilości 34 sztuk i dowód przekazania do utylizacji 13 sztuk wyrobów. Odnośnie pozostałych 21 sztuk przedmiotowych zabawek, przedsiębiorca zobowiązał się do ich utylizacji.

Nadesłane przez stronę postępowania dowody zamieszczenia ogłoszeń w dwóch gazetach o zasięgu ogólnopolskim potwierdzają, iż konsumenci zostali poinformowani o stwierdzonych niezgodnościach w wyrobach.

Przepis art. 4 pkt 27 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku stanowi, iż przez wycofanie z obrotu należy rozumieć działanie, którego celem jest zapobieżenie udostępnieniu wyrobu na rynku w danym łańcuchu dostaw.

Zgodnie z 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 niezgodność wyrobu z wymaganiami lub niezgodność formalna zostały usunięte, wyrób został wycofany z obrotu lub użytku, odzyskany, zniszczony lub powiadomiono użytkowników o stwierdzonych niezgodnościach z wymaganiami.

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

P o u c z e n i e

1) Na podstawie art. 127 § 3 oraz art. 129 § 2 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. - Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2018 r. poz. 2096 z późn. zm), w związku z art. 63 ust. 2 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku (Dz. U. z 2019 r. poz. 544), strona postępowania może w terminie 14 dni od dnia doręczenia decyzji, zwrócić się do Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów z wnioskiem o ponowne rozpatrzenie sprawy.

2) Na podstawie art. 52 § 3, art. 53 § 1 i art. 54 § 1 w związku z art. 3 § 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. - Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (Dz. U. z 2018 r. poz. 1302 z późn. zm.), strona postępowania może wnieść skargę do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie, za pośrednictwem Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, w terminie 30 dni od dnia doręczenia decyzji, bez skorzystania z prawa do zwrócenia się z wnioskiem o ponowne rozpatrzenie sprawy.

W przypadku skorzystania z ww. uprawnienia zgodnie z art. 233 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. – Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi w związku z § 2 ust. 1 pkt 2 rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 16 grudnia 2003 r. w sprawie wysokości oraz szczegółowych zasad pobierania wpisu w postępowaniu przed sądami administracyjnymi (Dz. U. Nr 221, poz. 2193 z późn. zm.), strona postępowania zobowiązana jest uiścić wpis stały, który wynosi 200 zł.

Zgodnie z § 5 rozporządzenia Rady Ministrów z 16 grudnia 2003 r. w sprawie wysokości oraz szczegółowych zasad pobierania wpisu w postępowaniu przed sądami administracyjnymi, wpis

uiszcza się gotówką do kasy Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie lub na rachunek bankowy tego Sądu, wskazując tytuł wpłaty oraz rodzaj pisma, od którego wpis jest uiszczany.

3) Na podstawie art. 243 § 1 w związku z art. 244 § 1, art. 245 § 1 i art. 246 § 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. - Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (Dz. U. z 2018 r. poz. 1302 z późn. zm.), stronie postępowania składającej skargę na decyzję Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie przysługuje możliwość ubiegania się o przyznanie prawa pomocy w zakresie całkowitym lub częściowym, na jej wniosek złożony przed wszczęciem postępowania sądownoadministracyjnego lub w jego toku, polegającego na zwolnieniu od kosztów sądowych oraz ustanowieniu adwokata, radcy prawnego, doradcy podatkowego lub rzecznika patentowego. Wniosek ten wolny jest od opłat sądowych. Wymogi formalne wniosku określone zostały w art. 252 § 1 i § 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. - Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi.

4) Na podstawie art. 127a § 1 i § 2 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. - Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2018 r. poz. 2096 z późn. zm.), w trakcie biegu terminu do wniesienia wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy strona postępowania może zrzec się prawa do wniesienia wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy wobec Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, który wydał decyzję. Z dniem doręczenia Prezesowi Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów oświadczenia o zrzeczeniu się prawa do wniesienia wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy, decyzja staje się ostateczna i prawomocna.

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