



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR-730-31(19)/09/WK

Warszawa, 7 grudnia 2009 r.

DECYZJA DNR-2/310/2009

Na podstawie art. 41 c ust. 2 pkt 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o systemie oceny zgodności (Dz. U. z 2004 r. Nr 204, poz. 2087 ze zm.)

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów

umarza wszczęte z urzędu postępowanie w sprawie wprowadzenia do obrotu przez importera Marka Matysiaka prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą Przedsiębiorstwo Handlowo-Usługowe „MIXIMPORT” w Częstochowie, zabawki Fishing art. ZA – 0135P, kod EAN 5902376984906, produkcji chińskiej, oznaczonej znakiem CE, niezgodnej z wymaganiami zasadniczymi określonymi w § 8 ust. 2 oraz innymi wymaganiami określonymi w § 33 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 z póź. zm.), w związku z usunięciem niezgodności wyrobu.

UZASADNIENIE

W toku kontroli przeprowadzonej w „VIXON – PLUS” M.M. Miłosz Sp. j. z siedzibą w Ostrowie Wielkopolskim, inspektorzy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Poznaniu, Delegatura w Kaliszu, stwierdzili w ofercie handlowej przedmiotową zabawkę Fishing art. ZA – 0135P, kod EAN 5902376984906.

Importer zakupił zabawkę od Ideal Holdings (HK) Limited, Room 14-15, UG/F, South Seas centre, 75 Mody Road, Tsimshatsui, Kowloon, Hong Kong.

Zabawką jest zestaw do „wędkowania” składający się z wędki, (do której należy przywiązać linkę o długości 550mm, zakończoną pięcioramienną kotwiczką), czterech

plastikowych figurek, posiadających kółka umożliwiające chwytanie oraz plastikowej odznaki z naklejką, przypinanej agrafką.

Na opakowaniu umieszczono: znak CE, znak graficzny ostrzegawczy dotyczący wieku (0-3), kod kreskowy, nazwę i adres importera, napisy: „*FISHING NO. 26015-1. Zabawka. Nr art. ZA-0135P. Pakowanie:144/01*”, informacje i ostrzeżenia: „*Wyprodukowano w ChRL. Nieodpowiednie dla dzieci w wieku poniżej 3 lat. Zgodność z wymaganiami bezpieczeństwa określonymi w rozporządzeniu Ministra Gospodarki, Pracy i Polityki Społecznej z dnia 14 listopada 2003 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek. Uwaga: może zawierać małe elementy. Uwaga: opakowanie nie służy do zabawy. Zachować opakowanie ze względu na zawarte w nim ostrzeżenia. Wymagany nadzór osób dorosłych*”.

W wyniku oględzin zabawki stwierdzono brak informacji o szczególnym ryzyku związanym z ograniczeniem wiekowym, co narusza § 33 ust. 2 ww. rozporządzenia.

Badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek w Lublinie (sprawozdanie z badań nr 81/2009) Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wykazały, że zabawka nie spełnia wymagań określonych w pkt 4.8 normy PN-EN 71-1:2006 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*”, z uwagi na ostre zakończenie agrafki przy plastikowej odznace, co stwarza nadmierne ryzyko zranienia, biorąc pod uwagę fakt, że ww. rozwiązanie techniczne nie jest konieczne do użytkowania zabawki.

W dniu 16 kwietnia 2009 r. Wielkopolski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej na podstawie art. 40k ust. 1 ustawy o systemie oceny zgodności, wydał kontrolowanemu, tj. „VIXON – PLUS” M.M. Miłosz Sp. j. z siedzibą w Ostrowie Wielkopolskim, decyzję zakazującą dalszego przekazywania przedmiotowej zabawki użytkownikowi, konsumentowi i dystrybutorowi do dnia 16 czerwca 2009 r.

Pismem z dnia 9 czerwca 2009 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów zawiadomił Marka Matysiaka, prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą Przedsiębiorstwo Handlowo-Usługowe „MIXIMPORT” w Częstochowie, o wszczęciu z urzędu postępowania administracyjnego w sprawie wprowadzenia do obrotu zabawki Fishing art. ZA – 0135P, kod EAN 5902376984906, produkcji chińskiej, oznaczonej znakiem CE, niezgodnej z wymaganiami zasadniczymi określonymi w § 8 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 z póź. zm.), zwanego dalej

„rozporządzeniem”, z uwagi na ostre zakończenie agrafki przy plastikowej odznace, co stwarza nadmierne ryzyko zranienia oraz innymi wymaganiami określonymi w § 33 ust. 2 rozporządzenia, z uwagi na brak podania informacji o szczególnym ryzyku związanym z ograniczeniem wiekowym.

Przepis określony w § 8 ust. 2 rozporządzenia stanowi, że krawędzie, części wystające, przewody i umocowania znajdujące się na zabawkach, muszą być zaprojektowane i wytwarzane w taki sposób, aby ryzyko zranienia, w przypadku kontaktu z nimi było jak najmniejsze. Natomiast zgodnie z § 33 ust. 2 rozporządzenia, wraz z ostrzeżeniami wymienionymi w ust. 1 zamieszcza się krótką informację o szczególnym ryzyku związanym z takim ograniczeniem.

Jednocześnie, w dniu 9 czerwca 2009 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wydał postanowienie, w którym wyznaczył stronie postępowania termin 21 dni na usunięcie niezgodności wyrobu z zasadniczymi oraz innymi wymaganiami bądź wycofanie go z obrotu. Ponadto poinformował stronę, jakie należy przedstawić dowody, potwierdzające podjęcie ww. działań.

W dniu 9 czerwca 2009 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów na podstawie art. 40k ust. 2 ustawy o systemie oceny zgodności, przedłużył okres obowiązywania wydanego dla „VIXON – PLUS” M.M. Miłosz Sp. j. z siedzibą w Ostrowie Wielkopolskim, zakazu dalszego przekazywania przedmiotowej zabawki użytkownikowi, konsumentowi i dystrybutorowi do czasu zakończenia postępowania.

Pismem z dnia 29 czerwca 2009 r., które wpłynęło do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów w dniu 3 lipca 2009 r. strona poinformowała, że podjęła działania naprawcze polegające na usunięciu niezgodności zabawki i że nie posiada wyrobu na stanie magazynowym. Strona wyjaśniła, że obecnie oczekuje na oświadczenia klientów, potwierdzające usunięcie niezgodności wyrobu we własnym zakresie lub brak zabawki na stanie magazynowym.

Pismem z dnia 20 lipca 2009 r., które wpłynęło do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów w dniu 24 lipca 2009 r., strona nadesłała nowy wzór etykiety oraz poinformowała, że zostanie ona naklejona na zabawkę, po zwróceniu przez odbiorców lub wysłana do kontrahentów, w celu jej naklejenia we własnym zakresie. Do pisma strona dołączyła oświadczenie „ANIKINO” Sp. z o.o. z siedzibą w Krakowie, o nieposiadaniu zabawki na stanie magazynowym, oświadczenie Grażyny Kęsickiej, prowadzącej działalność

gospodarczą pod nazwą Firma Handlowa „PARTNER” we Włocławku, że dokonuje zwrotu zabawki do importera w celu usunięcia agrałki oraz poświadczoną za zgodność z oryginałem kopię oświadczenia Marioli Kęski i Andrzeja Wiśniewskiego, współników spółki cywilnej, prowadzących działalność gospodarczą pod nazwą „MAR-WIS” s.c. w Lasku, że dokona usunięcia agrałki we własnym zakresie.

Pismem z dnia 11 sierpnia 2009 r., które wpłynęło do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów w dniu 14 sierpnia 2009 r. strona nadesłała zestawienie odbiorców wyrobu wraz z danymi adresowymi, zestawienie sprzedaży, poświadczone za zgodność z oryginałem kopie oświadczeń „VIXON – PLUS” M.M. Miłosz Sp. j. z siedzibą w Ostrowie Wielkopolskim oraz „EURO-HIT” w Kielcach, że dokonają zwrotu zakupionej zabawki, w celu usunięcia niezgodności oraz poświadczoną za zgodność z oryginałem kopię oświadczenia Marioli Kęski i Andrzeja Wiśniewskiego, współników spółki cywilnej, prowadzących działalność gospodarczą pod nazwą „MAR-WIS” s.c. w Lasku, że dokonają usunięcia agrałki we własnym zakresie oraz uzupełnią na etykiecie informację o szczególnym ryzyku związanym z ograniczeniem wiekowym.

Pismem z dnia 24 września 2009 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów zwrócił się do strony o przekazanie poświadczonych za zgodność z oryginałem kopii faktur korygujących wystawionych dla „VIXON – PLUS” M.M. Miłosz Sp. j. z siedzibą w Ostrowie Wielkopolskim, „EURO-HIT” w Kielcach oraz Grażyny Kęsickiej, prowadzącej działalność gospodarczą pod nazwą Firma Handlowa „PARTNER” we Włocławku, którzy oświadczyli, że dokonają zwrotu zabawki do importera, w celu usunięcia niezgodności zabawki. Poinformował ponadto stronę, że oświadczenie Marioli Kęski i Andrzeja Wiśniewskiego, współników spółki cywilnej, prowadzących działalność gospodarczą pod nazwą „MAR-WIS” s.c. w Lasku, potwierdza jedynie zamiar usunięcia niezgodności zabawki z zasadniczymi oraz innymi wymaganiami. Organ prowadzący postępowanie wskazał ponadto, że przekazany wzór etykiety, zawiera informację: „*Zabawka może zawierać małe elementy, grozi połknięciem*”, podczas gdy zabawka zawiera mały element - kotwiczkę, który stwarza zagrożenie połknięcia lub wprowadzenia do jakiegokolwiek otworu w ciele dziecka, a tym samym stanowi ryzyko uduszenia albo udławienia. Poinformował również stronę, że w jego ocenie zabawka nie wymaga stałego nadzoru osoby dorosłej, jak wskazano w etykiecie oraz że powinna ona zawierać adres importera. W związku z powyższym Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wezwał stronę do przedłożenia dowodów, potwierdzających usunięcie niezgodności wyrobu z zasadniczymi oraz innymi wymaganiami bądź wycofanie go z obrotu.

Jednocześnie poinformował stronę o prawie do zapoznania się ze zgromadzonymi aktami sprawy oraz prawie do wypowiedzenia się, co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań.

Pismem z dnia 7 października 2009 r., które wpłynęło do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów w dniu 12 października 2009 r., strona poinformowała, że w przypadku zabawki sprzedanej Firmie Handlowej „PARTNER” we Włocławku oraz „EURO-HIT” w Kielcach, usunęła agrafkę z plastikowej odznaki i zwróciła wyrób ww. odbiorcom. Do pisma dołączyła poprawiony wzór etykiety, poświadczoną za zgodność z oryginałem kopię faktury korygującej wystawionej dla „VIXON – PLUS” M.M. Miłosz Sp. j. z siedzibą w Ostrowie Wielkopolskim, poświadczoną za zgodność z oryginałem kopię oświadczenia Grażyny Kęsickiej, prowadzącej działalność gospodarczą pod nazwą Firma Handlowa „PARTNER” we Włocławku, potwierdzającego usunięcie niezgodności w zabawce oraz o aktualnym braku wyrobu na stanie magazynowym, poświadczoną za zgodność z oryginałem kopię oświadczenia Marioli Kęski i Andrzeja Wiśniewskiego, współników spółki cywilnej, prowadzących działalność gospodarczą pod nazwą „MAR-WIS” s.c. w Lasku, potwierdzającego usunięcie niezgodności zabawki we własnym zakresie i obecnym braku wyrobu na stanie magazynowym oraz poświadczoną za zgodność z oryginałem kopię oświadczenia „EURO-HIT” w Kielcach o zamiarze dołączenia otrzymanej etykiety do zabawki.

Pismem z dnia 5 listopada 2009 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów poinformował stronę, że nadesłana etykieta zawiera znak graficzny ostrzegawczy dotyczący wieku (0-3) oraz ostrzeżenie: *„Nieodpowiednie dla dzieci w wieku poniżej 3 lat”*, nie wskazano natomiast szczególnego ryzyka związanego z ograniczeniem wiekowym. Na etykiecie umieszczono jedynie ostrzeżenie: *„Uwaga. Zabawka zawiera małe elementy”*. Organ prowadzący postępowanie zwrócił uwagę, że w rzeczywistości zabawka zawiera jeden element, tj. kotwiczkę, który stwarza zagrożenie, połknięcia lub wprowadzenia do jakiegokolwiek otworu w ciele dziecka, a tym samym stanowi ryzyko uduszenia albo udławienia. Poinformował stronę, że w celu zakończenia prowadzonego postępowania konieczne jest poprawienie etykiety, poprzez umieszczenie ostrzeżenia: *„Zabawka zawiera mały element (kotwiczka), który stwarza zagrożenie, połknięcia lub wprowadzenia do jakiegokolwiek otworu w ciele dziecka, a tym samym stanowi ryzyko uduszenia albo udławienia”* oraz przesłanie jej wzoru do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów. Powiadomił również stronę o konieczności nadesłania oświadczenia „EURO-HIT” w Kielcach, potwierdzającego dołączenie poprawionej etykiety do wyrobu.

Pismem z dnia 18 listopada 2003 r., które wpłynęło do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów w dniu 23 listopada 2009 r. strona nadesłała oświadczenie „EURO-HIT” w Kielcach, o nieposiadaniu zabawki na stanie magazynowym. Powyższe oświadczenie nie zostało poświadczane za zgodność z oryginałem.

W dniu 26 listopada 2009 r. poinformowano stronę, że nadesłana kopia oświadczenia odbiorcy „EURO-HIT” w Kielcach nie może stanowić dowodu w prowadzonym postępowaniu, gdyż nie została poświadczona za zgodność z oryginałem. W związku z powyższym zwrócono się do strony o nadesłanie poświadczanego oświadczenia (dowód notatka służbowa).

W dniu 26 listopada 2009 r. strona nadesłała poświadczoną kopię oświadczenia „EURO-HIT” w Kielcach.

Strona nie skorzystała z prawa do zapoznania się ze zgromadzonymi aktami sprawy oraz prawa do wypowiedzenia się, co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów ustalił i stwierdził:

Marek Matysiak prowadzący działalność gospodarczą pod nazwą Przedsiębiorstwo Handlowo-Usługowe „MIXIMPORT” w Częstochowie, jest importerem, który wprowadził do obrotu zabawkę Fishing art. ZA – 0135P, kod EAN 5902376984906. Zgodnie z art. 5 pkt 2) ustawy o systemie oceny zgodności, przez wprowadzenie do obrotu wyrobu – 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, 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 państw trzecich.

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 w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek.

Badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek w Lublinie (sprawozdanie z badań nr 81/2009) Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wykazały, że zabawka nie spełnia wymagań określonych w pkt 4.8 normy PN-EN 71-1:2006 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*”.

Zgodnie z art. 13 ust. 1 ustawy o systemie oceny zgodności, domniemywa się, że wyrób spełnia określone zasadnicze i inne wymagania, jeżeli jest zgodny z odpowiednimi postanowieniami norm zharmonizowanych. Jako że norma PN-EN 71-1:2006 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*” w oparciu, o którą wykonano badania, jest normą zharmonizowaną, a przeprowadzone badania wykazały jej naruszenie, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów stwierdził niezgodność wyrobu z zasadniczymi wymaganiami określonymi w § 8 ust. 2 rozporządzenia, z uwagi na ostre zakończenie agrafki przy plastikowej odznace, co stwarza nadmierne ryzyko zranienia oraz innymi wymaganiami określonymi w § 33 ust. 2 rozporządzenia, z uwagi na brak podania informacji o szczególnym ryzyku związanym z ograniczeniem wiekowym.

Stwierdzone niezgodności uzasadniały wszczęcie przez Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów postępowania administracyjnego przeciwko importerowi Markowi Matysiakowi, prowadzącemu działalność gospodarczą pod nazwą Przedsiębiorstwo Handlowo-Usługowe „MIXIMPORT” w Częstochowie, w sprawie wprowadzenia do obrotu zabawki Fishing art. ZA – 0135P, kod EAN 5902376984906, mającego na celu doprowadzenie do usunięcia niezgodności wyrobu z zasadniczymi oraz innymi wymaganiami bądź wycofanie go z obrotu.

W toku postępowania strona nie kwestionowała, że zabawka nie spełnia zasadniczych oraz innych wymagań i podjęła działania mające na celu usunięcie niezgodności wyrobu. Na dowód podjętych działań przedstawiła zestawienie adresowe odbiorców wyrobu, poświadczoną za zgodność z oryginałem kopię faktury korygującej oraz poświadczoną za zgodność z oryginałem kopie oświadczeń odbiorców potwierdzające usunięcie niezgodności zabawki lub braku wyrobu na stanie magazynowym.

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 lub innymi wymaganiami została usunięta.

W tym stanie rzeczy postanowiono, jak w sentencji.

Pouczenie

Na podstawie art. 127 § 3 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:

Marek Matysiak
Przedsiębiorstwo Handlowo-Usługowe
„MIXIMPORT”
ul. Dolna 4
42-200 Częstochowa

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

Do wiadomości:

1. „VIXON – PLUS” M.M. Miłosz Sp. j.
ul. Nowa 2
63-400 Ostrów Wielkopolski
2. Wielkopolski Wojewódzki Inspektor
Inspekcji Handlowej
3. a/a