



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR-730-176(8)/15/KBO

Warszawa, dnia 16 września 2015 r.

DECYZJA DNR-2/204/2015

Na podstawie art. 41 c ust. 2 pkt 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o systemie oceny zgodności (Dz. U. z 2014 r., poz. 935, z późn. zm., dalej: „USOZ”) Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów umarza wszczęte z urzędu postępowanie administracyjne w sprawie wprowadzonej do obrotu przez „Gazelo” Sp. z o. o. z siedzibą w Częstochowie zabawki edukacyjnej słoń, nr G051035-0827-2037, EAN: 5907773947738, niezgodnej z zasadniczymi wymaganiami bezpieczeństwa określonymi w § 8 ust. 7 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”) oraz w pkt 1.4.2 i 1.4.3 Załącznika Nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia, w związku z wycofaniem wyrobu z obrotu.

UZASADNIENIE



W toku kontroli przeprowadzonej w „IMPERIAL” P. R. K. Andrzejewscy Sp. J. z siedzibą w Bydgoszczy przy ul. Szajnochy 11A, inspektorzy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Bydgoszczy stwierdzili w ofercie handlowej m. in. zabawkę edukacyjną słoń, nr G051035-0827-2037, EAN: 5907773947738, (nr akt kontroli NR.8361.33.2015.MK). Kontrolowana spółka zakupiła przedmiotowy wyrób w liczbie 72 szt. (jako „ZABAWKA EDUKACYJNA SORTER SŁONIK”) od „Gazelo” Sp. z o. o. z siedzibą w Częstochowie, na podstawie faktury VAT nr Fv/1516/2014 z dnia 16 czerwca 2014 r.

Natomiast, „Gazelo” Sp. z o. o. z siedzibą w Częstochowie zakupiła przedmiotowy wyrób w liczbie 720 szt. od SHANTOU JIATENG TOYS CO. LTD., Gounei, Lianxia, Chenghai, Shantou, China, na podstawie faktury nr PL5731304734 z dnia 23 kwietnia 2013 r.

Przedmiotowy wyrób to zabawka na kółkach imitująca słonia, o długości ok. 280 mm, z przytwierdzoną linką do pociągania zakończoną kółkiem oraz 7 klockami o różnych kształtach geometrycznych, na których wytłoczone były cyfry (1-7). Linkę stanowi tkany, nierozrywający się sznur z włókna syntetycznego. Swobodna długość linki bez rozciągnięcia wynosi ok. 210 mm. Zabawka wykonana w całości z tworzywa sztucznego, w intensywnych

kolorach tj. żółtym (korpus i głowa), zielonym (nóżki i trąba), fioletowym (uszy) oraz pomarańczowym (kły). W każdą nóżkę wmontowane jest kółko. Uszy i trąba podczas ciągnięcia zabawki poruszają się. Głowa i korpus połączone są za pomocą głęboko osadzonych metalowych wkrętów. Na zabawce naklejone są kolorowe naklejki (nóżki, główka, tył korpusu). W korpusie zabawki (grzbiet i boki) wycięte są otwory o różnych kształtach, dopasowanych do geometrycznych kształtów klocków. Klocki w intensywnych kolorach: różowym, zielonym, żółtym, fioletowym, pomarańczowym, niebieskim i czerwonym. Na każdym klocku wytłoczono poszczególną cyfrę 1-7. W spodzie zabawki umieszczono klapkę do usuwania klocków. Otwarcie klapki następuje po naciśnięciu i lekkim podniesieniu zatrzasku. Czynność ta jest prosta i nie wymaga użycia siły przez dziecko.

Opakowanie zabawki stanowi siatka z tworzywa sztucznego z zawieszka. Na zawieszce znajdują się następujące informacje:

- Zabawka edukacyjna, nr serii: G051035 – 0827 – 2037,
- Producent: Meicheng Xing Toys Factory, Chenghai District, Shantou City, Guangdong Province, China,
- EAN: 5907773947738,
- Znak firmowy GAZELO TOYS,
- Gazelo sp. z o.o., ul. Zaciszańska 9/19, 42-226 Częstochowa,
- Ostrzeżenie! Nieodpowiednie dla dzieci w wieku poniżej 3 lat! Zawiera małe elementy – niebezpieczeństwo połknięcia,
- Wyprodukowano w Chinach,
- Produkt nieodpowiedni dla dzieci poniżej 3 lat. Niebezpieczeństwo udławienia się drobnymi elementami zabawek. Opakowanie nie jest zabawką, chronić przed dziećmi, nie udostępniać do zabawy. Proszę zachować opakowanie w celach informacyjnych,
- znak  zgodny ze wzorem określonym w załączniku II do rozporządzenia (WE) nr 765/2008,
- Symbol .

Bezpośrednio na zabawce wytłoczono „Made in China” i No: 0827.

W opakowaniu zabawki umieszczono torebkę foliową z klockami.

Na zlecenie Wielkopolskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej, przedmiotową zabawkę poddano badaniom jako przeznaczoną dla dzieci w wieku poniżej

36 miesięcy, przeznaczona do pociągania, o lekkiej konstrukcji, wykonana w całości z kolorowego tworzywa sztucznego. Do jej uruchomienia wystarczające są proste czynności leżące w możliwościach motorycznych małego dziecka. Zabawka rozwija manualne umiejętności małych dzieci, poprzez dopasowywanie klocków według kształtów do odpowiednich otworów w zabawce. Funkcje, jakie posiada zabawka, jej wygląd, wielkość, oraz intensywna kolorystyka sprawiają, że jest ona odpowiednia i atrakcyjna przede wszystkim dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy.

Badania organoleptyczne przeprowadzone przez inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Bydgoszczy w zakresie zgodności wyrobu z wymaganiami zharmonizowanej normy *PN-EN 71-1:2011 „Bezpieczeństwo zabawek. Część 1. Właściwości mechaniczne i fizyczne”* (dalej: „norma”), wykazały, iż przedmiotowy wyrób nie spełnia wymagań określonych w następujących punktach normy:

- pkt. 5.1a, z uwagi na odłączalne części zabawki – klocki, mieszczące się całkowicie w cylindrze do badania małych części,
- pkt 7.1, z uwagi na umieszczenie na zabawce ostrzeżenia „*Nie nadaje się dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy*” wraz ze znakiem graficznym ostrzegawczym oraz informacją o szczególnym zagrożeniu, które jest sprzeczne z zamierzonym sposobem użytkowania zabawki zgodnie z jej funkcją, rozmiarem i charakterystyką.

Wymienione nieprawidłowości stanowią o niezgodności przedmiotowego wyrobu z następującymi wymaganiami rozporządzenia:

- § 8 ust. 7 rozporządzenia, z uwagi na umieszczenie słownego i graficznego ostrzeżenia dotyczącego wieku (0-3) oraz informacji o szczególnym zagrożeniu, sprzecznym z przewidywanym użytkowaniem zabawki, określonym na podstawie jej rozmiarów i charakterystyki
- pkt 1.4.2 i 1.4.3 załącznika Nr 1 do rozporządzenia, z uwagi na obecność małych elementów (klocków), mieszczących się całkowicie w cylindrze do badania małych części, które mogą stanowić ryzyko uduszenia lub udławienia poprzez odcięcie użytkownikowi dopływu powietrza w wyniku wewnętrznego zatkania, zaklinowanie w ustach, gardle lub przy wejściu do dolnych dróg oddechowych.

Akta z przeprowadzonej kontroli przekazano do UOKiK celem wszczęcia postępowania administracyjnego na podstawie USOZ.

Pismem z dnia 12 maja 2015 r. (doręczonym „Gazelo” Spółka z o. o. z siedzibą w Częstochowie w dniu 18 maja 2015 r.) Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów zawiadomił „Gazelo” Sp. z o. o. z siedzibą w Częstochowie (dalej: „strona postępowania”), o wszczęciu z urzędu postępowania administracyjnego, w sprawie wprowadzenia do obrotu zabawki edukacyjnej słoń, nr G051035-0827-2037, EAN: 5907773947738, niespełniającej zasadniczych wymagań bezpieczeństwa określonych w § 8 ust. 7 rozporządzenia, z uwagi na umieszczenie słownego i graficznego ostrzeżenia dotyczącego wieku (0-3) oraz informacji o szczególnym zagrożeniu, sprzecznym z przewidywanym użytkowaniem zabawki oraz w pkt 1.4.2 i 1.4.3 Załącznika Nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia, a także z uwagi na obecność małych elementów (klocków), mieszczących się całkowicie w cylindrze do badania małych części, które mogą stanowić ryzyko uduszenia lub udławienia poprzez odcięcie użytkownikowi dopływu powietrza w wyniku wewnętrznego zatkania, zaklinowanie w ustach, gardle lub przy wejściu do dolnych dróg oddechowych.

Zgodnie z § 8 ust. 7 rozporządzenia „Na zabawkach nie mogą być umieszczone ostrzeżenia, o których mowa w pkt 3-6 załącznika nr 3 do rozporządzenia, jeżeli są one sprzeczne z przewidywanym użytkowaniem zabawki, określonym na podstawie ich funkcji, rozmiarów i charakterystyki”.

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”.

Zgodnie natomiast z pkt 1.4.3 Załącznika Nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia „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”.

Postanowieniem z dnia 2 lipca 2015 r. (doręczonym stronie postępowania w dniu 6 lipca 2015 r.), Prezes UOKiK wyznaczył stronie termin 21 dni na wycofanie wyrobu z obrotu oraz powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach wyrobu z zasadniczymi wymaganiami w dzienniku o zasięgu ogólnopolskim oraz na stronie internetowej spółki.

Strona postępowania została powiadomiona również, jakie dowody należy przedstawić na okoliczność podjętych działań.

Wraz z pismem z dnia 24 lipca 2015 r. (wpłynęło do UOKiK w dniu 27 lipca 2015 r.) strona postępowania przesłała listę odbiorców przedmiotowego wyrobu, niepodpisaną przez osobę upoważnioną do reprezentowania strony postępowania oraz poinformowała, iż jest w trakcie uzyskiwania oświadczeń od odbiorców. Ponadto, strona postępowania złożyła wniosek o przedłużenie terminu na wykonanie postanowienia Prezesa UOKiK z dnia 2 lipca 2015 r.

Pismem z dnia 29 lipca 2015 r. (doręczonym stronie postępowania w dniu 3 sierpnia 2015 r.) Prezes UOKiK poinformował stronę postępowania, iż oczekuje na dowody wycofania z obrotu przedmiotowego wyrobu i powiadomienia konsumentów o stwierdzonych jego niezgodnościach do dnia 21 sierpnia 2015 r. Jednocześnie, Prezes UOKiK zwrócił się do strony postępowania o przedstawienie listy odbiorców przedmiotowego wyrobu, podpisanej przez osobę upoważnioną do reprezentacji strony postępowania lub ustanowionego w sprawie pełnomocnika.

Wraz z pismem z dnia 13 sierpnia 2015 r. (wpłynęło do UOKiK w dniu 19 sierpnia 2015 r.) strona postępowania przesłała oświadczenia 20 odbiorców o nieposiadaniu na stanie magazynowym przedmiotowego wyrobu, oświadczenia 5 odbiorców o posiadaniu wyrobu oraz faktury korygujące potwierdzające wycofanie przez nich 39 sztuk wyrobu, a także listę odbiorców oraz egzemplarz dziennika o zasięgu ogólnopolskim, w którym zamieszczono ogłoszenia o stwierdzonych niezgodnościach wyrobu z zasadniczymi wymaganiami. Ponadto, strona postępowania poinformowała, iż stosowne ogłoszenie zamieściła również na swojej stronie internetowej.

Pismem z dnia 27 sierpnia 2015 r. (doręczonym stronie postępowania w dniu 3 września 2015 r.) strona postępowania została poinformowana o wynikających z art. 10 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2013 r., poz. 267, z późn. zm., dalej: „KPA”) uprawnieniach do czynnego udziału w sprawie, w tym m. in. o prawie do zapoznania się z zebrany materiał dowodowy oraz o możliwości wypowiedzenia się co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań.

Z ww. uprawnień tych strona postępowania nie skorzystała.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów ustalił i stwierdził, co następuje:

Na podstawie art. 41a ust. 1 USOZ, stroną postępowania jest osoba, która wprowadziła do obrotu lub oddała do użytku wyrób niezgodny z zasadniczymi lub innymi wymaganiami, wobec której postępowanie zostało wszczęte.

Zgodnie z art. 5 pkt 2 USOZ 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 ust. 21 USOZ przez importera należy rozumieć 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.

Ustalono, że „Gazelo” Sp. z o.o. z siedzibą w Częstochowie jest importerm zabawki edukacyjnej słoń nr G051035-0827-2037, EAN: 5907773947738.

Przepis art. 6 ust. 1 pkt 1 USOZ 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 USOZ.

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

Badania organoleptyczne przeprowadzone przez inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Bydgoszczy wykazały niezgodność ww. wyrobu z wymaganiami § 8 ust. 7 rozporządzenia oraz pkt 1.4.2 i pkt 1.4.3 Załącznika Nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia.

Stwierdzone niezgodności uzasadniały wszczęcie przez Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów postępowania w sprawie wprowadzenia do obrotu wyrobu niezgodnego z zasadniczymi wymaganiami określonymi w przepisach rozporządzenia.

Z zebranego w sprawie materiału dowodowego wynika, że strona wycofała przedmiotowy wyrób z obrotu, na dowód czego przedstawiła oświadczenia 20 odbiorców o nieposiadaniu wyrobu na stanie magazynowym oraz 5 faktur korygujących,

potwierdzających wycofanie 39 sztuk wyrobu od odbiorców. Ponadto, strona poinformowała konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach wyrobu w dzienniku (gazecie) o zasięgu ogólnopolskim oraz na swojej stronie internetowej w sposób wskazany w postanowieniu Prezesa UOKiK.

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. U. UE.L. 2008.218.30)* „wycofanie z obrotu” oznacza dowolny środek, którego celem jest zapobieżenie udostępnieniu na rynku produktu w danym łańcuchu dostaw.

W rozumieniu przepisów ww. rozporządzenia środki podjęte przez stronę postępowania stanowią o wycofaniu wyrobu z obrotu.

Zgodnie zaś z art. 41c ust. 2 pkt 2 USOZ, organ prowadzący postępowanie wydaje decyzję o umorzeniu postępowania, jeżeli niezgodność wyrobu z zasadniczymi wymaganiami została usunięta albo wyrób został wycofany z obrotu.

W tym stanie rzeczy postanowiono, jak w sentencji.

Pouczenie

Na podstawie art. 127 § 3 w związku z art. 129 § 2 KPA w związku z art. 43b USOZ, 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

Otrzymuje:

„Gazelo” Sp. z o. o.
Ul. Zaciszańska 9/19
42-226 Częstochowa

Do wiadomości:

1. Kujawsko-Pomorski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej (NR.8361.33.2015.MK)
2. a/a