



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR-730-128(18)/12/EG

Warszawa, 10 października 2012 r.

DECYZJA DNR-2/230/2012

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

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów

umarza wszczęte z urzędu postępowanie administracyjne prowadzone przeciwko przedsiębiorcy Markowi Matysiakowi, prowadzącemu działalność gospodarczą pod nazwą MAREK MATYSIAK P.H.U. MIXIMPORT w Częstochowie, w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki lalka niemowlak Nr Art.: ZA-0355H, kod kreskowy 5900632009448, niezgodnej ze szczegółowymi wymaganiami bezpieczeństwa określonymi w pkt 1.4.2., 1.4.3. oraz 4.4. Załącznika Nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (Dz. U. z 2011 r. Nr 83, poz. 454) oraz z zasadniczymi wymaganiami określonymi w § 8 ust. 3 ww. rozporządzenia, z uwagi na wycofanie 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 niemowlak Nr Art.: ZA-0355H, kod kreskowy 5900632009448.

Kontrolowany zakupił przedmiotową zabawkę na podstawie faktury VAT nr 60/12/KK z dnia 3 lutego 2012 r. od PHU MIXIMPORT M. MATYSIAK, ul. Dolna 4, 42-200 Częstochowa w ilości 12 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, ul. Bohaterów Warszawy 2A, 75-211 Koszalin na LIGHT PRICE Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością, ul. Bohaterów Warszawy 2A, 75-211 Koszalin.

Przedsiębiorca Marek Matysiak, prowadzący działalność gospodarczą pod nazwą MAREK MATYSIAK P.H.U. MIXIMPORT w Częstochowie, zakupił przedmiotową zabawkę na podstawie faktury HY-NB0189 z dnia 20 kwietnia 2011 r. od NINGBO HOOYA IMP. & EXP. CO., LTD., 8/F., JIANZHU MANSION, 202 SOUTH JIEFANG ROAD, NINGBO, CHINA w ilości 600 sztuk.

Przedmiotowa zabawka to lalka wysokości ok. 300 mm w kształcie niemowlaka wykonana z gumy (głowa) oraz z tworzywa sztucznego (korpus, nogi, ręce). Lalka ubrana jest w bluzkę zapinaną na zatrzaski, spodnie oraz czapkę w kolorze różowym. W brzuszku lalki jest otwór o średnicy ok. 30 mm, w którym umieszczono na zewnątrz przedział na dwie baterie guzikowe. Po naciśnięciu brzuszka lalka śpiewa. Do zabawki dołączono butelkę do mleka, wykonaną z tworzywa sztucznego.

Zabawkę zapakowano w foliową torebkę. Na opakowaniu zabawki umieszczono następujące informacje: zabawka lalka niemowlak 40 cm: w wor. z zaw.; Nr Art.: ZA-0355H, kod kreskowy 5900632009448; oznakowanie CE; importer: PHU MIXIMPORT Marek Matysiak, ul. Dolna, 42-200 Częstochowa; informację: 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. Nieodpowiednie dla dzieci w wieku poniżej 3 lat. Uwaga: może zawierać małe elementy, grozi połknięciem. Uwaga: opakowanie nie służy do zabawy. Zachować opakowanie ze względu na zawarte w nim ostrzeżenia. Wymagany nadzór osób dorosłych.

Mając na uwadze funkcje i cechy charakterystyczne zabawki (lalka o prostej budowie z łatwym w użyciu osprzętem elektrycznym), wskazujące na jej przeznaczenie dla dzieci poniżej 3 lat oraz posiłkując się wytycznymi Komitetu Technicznego ds. Bezpieczeństwa Zabawek (Raport PKN-CEN/CR 14379:2007 „Klasyfikacja Zabawek. Wytyczne”) inspektorzy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Szczecinie, Delegatura w Koszalinie, przeprowadzili badania zabawki na zgodność z wymaganiami dla zabawek przeznaczonych dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy.

Badania organoleptyczne (sprawozdanie z badań organoleptycznych Nr 00004023 z dnia 2 kwietnia 2012 r.) wykazały, że zabawka lalka niemowlak Nr Art.: ZA-0355H, kod kreskowy 5900632009448 nie spełnia wymagań określonych w punkcie 5.1a) normy PN-EN 71-1:2011 *Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*, z uwagi na obecność w zabawce małych elementów (baterie), mieszczących się całkowicie w cylindrze do badania małych części, stwarzających ryzyko ich połknięcia lub wprowadzenia do jakiegokolwiek otworu w ciele dziecka, co może prowadzić do udławienia.

Badania wykazały także, że zabawka lalka niemowlak Nr Art.: ZA-0355H, kod kreskowy 5900632009448 nie spełnia wymagań określonych w następujących punktach normy PN-EN 62115 „*Zabawki elektryczne. Bezpieczeństwo użytkowania*” :

- punkt 7.1.1) ww. normy PN-EN 62115, z uwagi na brak oznakowania przedziału na baterie biegunowością, kształtem baterii w proporcjonalnej wielkości, a także napięciem nominalnym;
- punkt 7.4) ww. normy PN-EN 62115, z uwagi na brak instrukcji dla zabawek zasilanych wymiennymi bateriami;
- punkt 14.7) ww. normy PN-EN 62115, z uwagi na niezabezpieczenie dostępu do baterii stwarzające ryzyko połknięcia baterii, czego skutkiem może być zatrucie i/lub poparzenia dróg oddechowych i/lub innych wewnętrznych organów dziecka.

Zachodniopomorski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej uznał, iż przedmiotowa zabawka nie spełnia szczegółowych wymagań bezpieczeństwa określonych w punkcie 1.4.2., 1.4.3. oraz 4.4. Załącznika Nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (Dz. U. z 2011 r. Nr 83, poz. 454), 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 15 maja 2012 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów zawiadomił przedsiębiorcę Marka Matysiaka, prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą MAREK MATYSIAK P.H.U. MIXIMPORT w Częstochowie o wszczęciu z urzędu postępowania administracyjnego w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki lalka niemowlak Nr Art.: ZA-0355H, kod kreskowy 5900632009448 niespełniającej:

- zasadniczych wymagań określonych w § 8 ust. 3 rozporządzenia, z uwagi na brak instrukcji dla zabawek zasilanych wymiennymi bateriami, brak oznakowania przedziału na baterie biegunowością, kształtem baterii w proporcjonalnej wielkości, a także napięciem nominalnym,
- szczegółowych wymagań bezpieczeństwa określonych w pkt 1.4.2. oraz 1.4.3. Załącznika Nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia, z uwagi na obecność małych elementów (baterie), które mogą zostać połknięte lub wprowadzone do jakiegokolwiek otworu w ciele dziecka i mogą stanowić ryzyko uduszenia użytkownika poprzez odcięcie mu dopływu powietrza w wyniku wewnętrznego zatkania, zaklinowania w ustach, gardle lub przy wejściu do dolnych

dróg oddechowych, a także ryzyko zatrucia i/lub poparzenia dróg oddechowych i/lub innych wewnętrznych organów dziecka w przypadku połknięcia,

- szczegółowych wymagań bezpieczeństwa określonych w pkt 4.4. Załącznika Nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia, z uwagi na niezabezpieczenie dostępu do baterii, stwarzające ryzyko połknięcia baterii, czego skutkiem może być zatrucie i/lub poparzenia dróg oddechowych i/lub innych wewnętrznych organów dziecka.

Jednocześnie, zwrócił się do strony o wskazanie czy przekazana faktura HY-NB0189 z dnia 20 kwietnia 2011 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.

W odpowiedzi na zawiadomienie Prezesa UOKiK o wszczęciu postępowania administracyjnego przy piśmie z dnia 23 maja 2012 r. (do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wpłynęło w dniu 28 maja 2012 r.) strona przesłała zestawienie odbiorców zabawki wraz z poświadczoną za zgodność z oryginałem kopią dokumentu SAD AT/C/42/007586/05/2011/4851 z dnia 27 maja 2011 r.

Z uwagi na to, że pismo strony z dnia 23 maja 2012 r. zostało podpisane przez osobę nieuprawnioną do jej reprezentacji, Prezes UOKiK w dniu 31 maja 2012 r. zwrócił się do strony z prośbą o ponowne przekazanie podpisanego ww. pisma albo o przedstawienie pełnomocnictwa dla ustanowionego w sprawie pełnomocnika wraz z dowodem wniesienia opłaty skarbowej. Jednocześnie, zwrócił się o wskazanie, pod którymi pozycjami na przekazanej liście kontrahentów znajdują się ilości zabawki sprzedane jej odbiorcom.

W dniu 4 czerwca 2012 r. strona przekazała do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów upoważnienie dla pracownika strony do podpisywania dokumentów dotyczących postępowania administracyjnego DNR-730-128/12/EG.

W dniu 11 czerwca 2012 r. do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wpłynęło pismo z dnia 5 czerwca 2012 r. podpisane przez przedsiębiorcę Marka Matysiaka, prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą MAREK MATYSIAK P.H.U. MIXIMPORT w Częstochowie. Przy piśmie przekazano poświadczoną za zgodność z oryginałem kopię dokumentu SAD AT/C/42/007586/05/2011/4851 z dnia 27 maja 2011 r. oraz zestawienie kontrahentów, którzy zakupili przedmiotową zabawkę wraz z ilościami dostarczonymi każdemu z nich.

Postanowieniem z dnia 19 czerwca 2012 r. Prezes UOKiK wyznaczył stronie postępowania termin 21 dni na usunięcie niezgodności wyrobu z zasadniczymi oraz ze szczegółowymi wymaganiami albo wycofanie go z obrotu wraz z powiadomieniem

konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach w jednym dzienniku (gazecie) o zasięgu ogólnopolskim. Strona została poinformowana o dowodach, jakie powinna przedstawić na okoliczność podjętych działań. Jednocześnie, Prezes UOKiK zwrócił się do strony o wyjaśnienie różnicy pomiędzy ilością wskazaną na fakturze zakupu zabawki od chińskiego przedsiębiorcy, a ilością wynikającą z przesłanej listy kontrahentów.

Pismem z dnia 13 lipca 2012 r. (do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wpłynęło w dniu 20 lipca 2012 r.) strona poinformowała, iż częściowo udało się jej zebrać oświadczenia kontrahentów, którzy zadeklarowali brak przedmiotowego wyrobu na stanie magazynowym. Ponadto, zwróciła się z prośbą o wydłużenie terminu na przedstawienie brakujących dowodów. Jednocześnie, w odpowiedzi na zapytanie Prezesa UOKiK wyjaśniła, iż wskazana przez nią sprzedaż była sprzedażą fakturową, natomiast pozostałe wyroby zostały sprzedane na paragony. Do pisma strona załączyła oświadczenia kontrahentów o nieposiadaniu przedmiotowego wyrobu na stanie magazynowym.

W odpowiedzi, pismem z dnia 7 sierpnia 2012 r. Prezes UOKiK przychylił się do prośby strony i wyznaczył nowy termin na przedstawienie brakujących dowodów. Jednocześnie poinformował, iż oświadczenie kontrahenta HURT-DETAL Delikatesy „BAJDA” Arkadiusz Behnke z Szubina nie może stanowić dowodu w sprawie, ze względu na fakt, że jego zgodność z oryginałem nie została poświadczona przez organ administracji publicznej, notariusza, adwokata, radcę prawnego, rzeczownika patentowego, doradcę podatkowego lub upoważnionego pracownika strony.

W dniach 13, 24, 31 sierpnia 2012 r. strona przekazała do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów oświadczenia odbiorców o braku wyrobu na stanie magazynowym, fakturę korygującą potwierdzającą zwrot zabawek do strony oraz informację o zakończeniu działalności gospodarczej przez jednego z kontrahentów.

W uzupełnieniu do wcześniejszej korespondencji strony, w dniu 24 września 2012 r. wpłynął do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów dowód potwierdzający poinformowanie konsumentów o zagrożeniu stwarzanym przez przedmiotową zabawkę w postaci wycinka z ogłoszeniem z gazety.

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 Marek Matysiak, prowadzący działalność gospodarczą pod nazwą MAREK MATYSIAK P.H.U. MIXIMPORT w Częstochowie jest importerem zabawki lalka niemowlak Nr Art.: ZA-0355H, kod kreskowy 5900632009448.

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 z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek.

W wyniku badań organoleptycznych (sprawozdanie z badań nr 00004023 z dnia 2 kwietnia 2012 r.) stwierdzono, że zabawka nie spełnia wymagań normy PN-EN 71-1:2011 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*” oraz wymagań normy PN-EN 62115 „*Zabawki elektryczne. Bezpieczeństwo użytkowania*”.

Wyniki badań organoleptycznych uzasadniały wszczęcie postępowania administracyjnego na podstawie art. 41 ust. 1 ustawy o systemie oceny zgodności w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki niezgodnej z zasadniczymi oraz ze szczegółowymi wymaganiami bezpieczeństwa.

Prezes UOKiK powiadomił stronę, o możliwości podjęcia działań zmierzających do usunięcia niezgodności wyrobu z zasadniczymi oraz ze szczegółowymi wymaganiami bądź wycofania go z obrotu wraz z powiadomieniem konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach w jednym dzienniku (gazecie) 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 zestawienie adresowe odbiorców zabawki, fakturę korygującą potwierdzającą zwrot zabawek do strony, oświadczenia odbiorców o braku wyrobu na stanie magazynowym, informację o zakończeniu działalności gospodarczej przez jednego z kontrahentów, a także wycinek prasowy z wymaganym ogłoszeniem.

Zebrany w sprawie 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.

Pouczenie

Na podstawie art. 127 § 3 oraz art. 129 § 2 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. 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.

Otrzymują:

Marek Matysiak
MAREK MATYSIAK P.H.U. MIXIMPORT
ul. Dolna 4
42-202 Częstochowa

z up. PREZESA
Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów
ZASTĘPCA DYREKTORA
Departamentu Nadzoru Rynku

Jadwiga Gunerka

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.8361.70.2012.)
3. a/a