



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR-730-109(9)/12/IS

Warszawa, dnia 31 października 2012 r.

DECYZJA DNR-2/258/2012

Na podstawie art. 41c ust. 3 pkt 1 i pkt 4, ust. 4 oraz ust. 9 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o systemie oceny zgodności (t.j. Dz. U. z 2010 r. Nr 138, poz. 935 ze zm.), po przeprowadzeniu postępowania administracyjnego wszczętego z urzędu przeciwko „FOXHOLDING Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością – Spółka komandytowa” z siedzibą w Legnicy, w sprawie wprowadzonych do obrotu zabawek:

1. **kpl. 3 piłeczek z dzwoneczkami, FX 0306333, kod EAN 6991203063333**, niezgodnej z wymaganiami określonymi w pkt. 1.4.2. i 1.4.3. Załącznika Nr 1 „Szczegółowe wymagania bezpieczeństwa” do rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (Dz. U. Nr 83, poz. 454) oraz niezgodnej z § 5 ust. 4 ww. rozporządzenia,
2. **konik w zestawie, FX 7202421, kod EAN 6991272024211**, niezgodnej z § 17 ust. 2 pkt 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 ze zm.) oraz niezgodnej z § 5 ust. 4 rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (Dz. U. Nr 83, poz. 454),

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów

- 1) nakazuje „FOXHOLDING Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością – Spółka komandytowa” z siedzibą w Legnicy:
 - a) wycofanie z obrotu zabawek: kpl. 3 piłeczek z dzwoneczkami, FX 0306333, kod EAN 6991203063333 oraz konik w zestawie, FX 7202421, kod EAN 6991272024211;
 - b) powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach zabawek, w formie ogłoszenia, w ramce o wielkości minimum 7/7 cm, o treści: „*FOXHOLDING Spółka*

z ograniczoną odpowiedzialnością – Spółka komandytowa z siedzibą w Legnicy informuje, że wprowadzone do obrotu zabawki: kpl. 3 piłeczek z dzwoneczkami, FX 0306333, kod EAN 6991203063333 oraz konik w zestawie, FX 7202421, kod EAN 6991272024211 nie spełniają wymagań określonych w rozporządzeniu Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (Dz. U. Nr 83, poz. 454), z uwagi na pojawienie się w wyniku badania zabawki kpl. 3 piłeczek z dzwoneczkami, FX 0306333, kod EAN 6991203063333 elementów (plastikowe kule o średnicy ok. 30 mm), które stwarzają ryzyko uduszenia w przypadku połknięcia lub przedostania się do dróg oddechowych oraz z uwagi na brak na ww. zabawkach danych producenta oraz importera. Ponadto zabawka konik w zestawie, FX 7202421, kod EAN 6991272024211 nie spełnia zasadniczych wymagań określonych w rozporządzeniu Ministra Gospodarki, Pracy i Polityki Społecznej z dnia 14 listopada 2003 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (Dz. U. Nr 210, poz. 2045 ze zm.), z uwagi na obecność w zabawce ftalanu di(2-etyloheksylu) (DEHP), wpływającego szkodliwie na funkcje rozrodcze i płodność. Ogłoszenie publikuje się w związku z decyzją Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów nr DNR-2/258/2012 z dnia 31 października 2012 r.”

Powyższe ogłoszenie powinno zostać zamieszczone w trzech dziennikach (gazetach) o zasięgu ogólnopolskim, w terminie 14 dni od dnia doręczenia niniejszej decyzji;

c) odkupienie zabawek: kpl. 3 piłeczek z dzwoneczkami, FX 0306333, kod EAN 6991203063333 oraz konik w zestawie, FX 7202421, kod EAN 6991272024211 na żądanie osób, które faktycznie nimi władają;

2) nadaje decyzji rygor natychmiastowej wykonalności.

UZASADNIENIE

W toku kontroli przeprowadzonej przez inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej we Wrocławiu w hurtowni „Foxholding”, przy ul. Karmelkowej 66 we Wrocławiu, należącej do „FOXHOLDING Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością – Spółka Komandytowa” z siedzibą w Legnicy, stwierdzono w ofercie handlowej zabawki: kpl. 3 piłeczek z dzwoneczkami, FX 0306333, kod EAN 6991203063333 oraz konik w zestawie, FX 7202421, kod EAN 6991272024211.

Zabawka kpl. 3 piłeczek z dzwoneczkami, FX 0306333, kod EAN 6991203063333 składa się z 3 ażurowych piłeczek (w postaci szkieletów ze sztywnego plastiku, imitujących

piłki futbolowe) o średnicy ok. 10 cm, z pięciokątnymi i sześciokątnymi otworami. W każdej piłce znajduje się pojedyncza plastikowa kula, wewnątrz której umieszczono elementy grzechoczące. Opakowanie zabawki stanowi siatka z tworzywa sztucznego. Na tekturowej etykiecie, umieszczonej wewnątrz opakowania, znajdują się następujące napisy: produkt numer: FX0306333, zabawka, Importer: Horizons Sp. z o.o., Chałubińskiego 8, 00-613 Warszawa, Wyprodukowano w Chinach, oznakowanie CE, kod kreskowy 6991203063333, HOLDING FOX www.5zl.pl, 59-220 Legnica, ul. Szwoleżerów 7a, 52-319 Wrocław, ul. Karmelkowa 66, znak graficzny ostrzegawczy dotyczący wieku (0-3), Zgodność z zasadniczymi wymogami dla zabawek określonymi w Rozporządzeniu Ministra Gospodarki i Polityki Społecznej z dn. 14 listopada 2003 r. dotyczącym bezpieczeństwa zabawek, UWAGA! Używaj zabawek zgodnie z przeznaczeniem. Zachowaj instrukcje zabawki. Zabawka nieodpowiednia dla dzieci poniżej 3 roku życia. Zawiera drobne elementy. Używaj wyłącznie pod opieką rodziców. Na kulach zawierających elementy grzechoczące umieszczono naklejki z napisem MADE IN CHINA.

Zabawka konik w zestawie, FX 7202421, kod EAN 6991272024211 składa się z następujących elementów wykonanych z tworzywa sztucznego: 4 koników, torebki, szczotki i grzebienia. Na opakowaniu zabawki znajdowały się następujące informacje: produkt numer: FX7202421, zabawka, Importer: Horizons Sp. z o.o., Chałubińskiego 8, 00-613 Warszawa, Wyprodukowano w Chinach, oznakowanie CE, kod kreskowy 6991272024211, HOLDING FOX www.5zl.pl, 59-220 Legnica, ul. Szwoleżerów 7a, 52-319 Wrocław, ul. Karmelkowa 66, znak graficzny ostrzegawczy dotyczący wieku (0-3), Zgodność z zasadniczymi wymogami dla zabawek określonymi w Rozporządzeniu Ministra Gospodarki i Polityki Społecznej z dn. 14 listopada 2003 r. dotyczącym bezpieczeństwa zabawek, UWAGA! Używaj zabawek zgodnie z przeznaczeniem. Zachowaj instrukcje zabawki. Zabawka nieodpowiednia dla dzieci poniżej 3 roku życia. Zawiera drobne elementy. Używaj wyłącznie pod opieką rodziców.

Zważywszy, że zgodnie z wytycznymi Komitetu Technicznego ds. Bezpieczeństwa Zabawek (Raport *PKN-CEN/CR 14379 Klasyfikacja zabawek. Wytyczne.*), zabawki przeznaczone do wykorzystania w łóżeczku lub kojcu, łatwe do chwytania małymi rączkami, potrząsania, grzechotania są klasyfikowane do kategorii V – zabawki dla niemowląt do oglądania, chwytania i/lub ściskania, przeznaczone dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy, na zlecenie Dolnośląskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej zabawkę kpl. 3 piłeczek z dzwoneczkami, FX 0306333, kod EAN 6991203063333 poddano badaniom laboratoryjnym o surowszych parametrach, właściwym dla zabawek dla dzieci w wieku

poniżej 36 miesięcy. Na przeznaczenie ww. zabawki dla dzieci w wieku poniżej 3 lat wskazywał jej wygląd, konstrukcja i wykonanie.

Badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek w Lublinie Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (sprawozdanie z badań nr 53/2012) wykazały, że zabawka kpl. 3 piłeczek z dzwoneczkami, FX 0306333, kod EAN 6991203063333 nie spełnia wymagań określonych w pkt. 5.1 normy PN-EN 71-1:2011 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*”, z uwagi na pojawienie się w wyniku badania elementów (plastikowe kule o średnicy ok. 30 mm) całkowicie mieszczących się w cylindrze do badania małych części (dowód: karty nr 26-29 akt postępowania WIIH).

Badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Produktów Włókienniczych i Analizy Instrumentalnej z siedzibą w Łodzi Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (sprawozdanie z badań nr 171/AI/105/2012) wykazały obecność w zabawce konik w zestawie, FX 7202421, kod EAN 6991272024211 ftalanu di(2-etyloheksylu) (DEHP), w ilości $18,3 \pm 1,9$ % (dowód: karty nr 20-22 akt postępowania WIIH).

Ponadto w toku kontroli przeprowadzonej przez inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej we Wrocławiu stwierdzono, że na ww. zabawkach nie umieszczono danych producenta, zaś znajdujące się na wyrobach dane importera były błędne. W skierowanej do Dolnośląskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej korespondencji (pismo z dnia 13 lutego 2012 r. oraz pismo z dnia 20 lutego 2012 r.) MALTI Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Warszawie oświadczyła, że jest importerem ww. zabawek. Wyjaśniła, że znajdujące się na wyrobach błędne oznakowanie importera (tj. Horizons Sp. z o.o., Chałubińskiego 8, 00-613 Warszawa) jest spowodowane niedopatrzeniem (błędem) chińskiego dostawcy (dowód: karty nr 48, 66, 95 - akt postępowania WIIH).

W toku kontroli ustalono ilość zakupionych przez kontrolowanego przedsiębiorcę zabawek oraz listę kontrahentów ze wskazaną ilością wyrobów dostarczonych każdemu z nich (dowód: karty nr 5-18 akt postępowania WIIH).

„FOXHOLDING Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością – Spółka komandytowa” z siedzibą w Legnicy zakupiła 400 sztuk zabawek kpl. 3 piłeczek z dzwoneczkami, FX 0306333, kod EAN 6991203063333 oraz 480 sztuk zabawek konik w zestawie, FX 7202421, kod EAN 6991272024211 od NOWA Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Olkuszu, na podstawie faktury VAT nr 00055/FST/2011 z dnia 9 listopada 2011 r. NOWA Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Olkuszu zakupiła ww. zabawki w tej samej ilości od MALTI Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Warszawie, na

podstawie faktury VAT nr F/000026/11 z dnia 9 listopada 2011 r., która to Spółka zakupiła ww. zabawki w tej samej ilości od chińskiego przedsiębiorcy UNI-REGENT HOLDINGS LTD. ADD: SHOP 14-19, UG/F, SOUTH SEAS CENTRE, 75 MODY ROAD, TSIMSHATSUI, KOWLOON, HONG KONG, na podstawie faktury nr S205/7770-1/PART 4 z dnia 4 października 2011 r. (dowód: karty nr 51-54, 69-74 akt postępowania WIIH).

W celu ustalenia ilości wprowadzonych do obrotu wyrobów, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, zwany dalej także „Prezesem UOKiK”, pismem z dnia 25 kwietnia 2012 r. zwrócił się do MALTI Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Warszawie z prośbą o potwierdzenie, czy przekazana Inspekcji Handlowej faktura nr S205/7770-1/PART 4 z dnia 4 października 2011 r. stanowi jedyny dokument, na podstawie którego Spółka zakupiła zabawki, o dostarczenie pełnej listy dystrybutorów ze wskazaniem ilości wyrobów dostarczonych każdemu z nich oraz poinformowanie o ilości wyrobów posiadanych w ofercie sprzedaży (dowód: karty nr 3-5 akt postępowania Prezesa UOKiK).

W odpowiedzi na powyższe MALTI Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Warszawie pismem z dnia 30 kwietnia 2012 r. (do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wpłynęło w dniu 22 maja 2012 r.) wskazała, że zabawki: kpl. 3 piłeczek z dzwoneczkami, FX 0306333 (w ilości 400 sztuk) oraz konik w zestawie, FX 7202421 (w ilości 480 sztuk) zostały zakupione tylko na podstawie faktury nr S205/7770-1/PART 4 z dnia 4 października 2011 r., a następnie w całości zostały sprzedane NOWA Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Olkuszu, na podstawie faktury VAT nr F/000026/11 z dnia 9 listopada 2011 r. (dowód: karty nr 6-7 akt postępowania Prezesa UOKiK).

W oparciu o zabrany materiał dowodowy Prezes UOKiK uznał za zasadne wszczęcie z urzędu postępowania administracyjnego wobec „FOXHOLDING Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością – Spółka komandytowa” z siedzibą w Legnicy, dystrybutora kwestionowanych zabawek.

Pismem z dnia 24 maja 2012 r. Prezes UOKiK zawiadomił „FOXHOLDING Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością – Spółka komandytowa” z siedzibą w Legnicy, zwaną dalej także „stroną”, o wszczęciu z urzędu postępowania administracyjnego, w sprawie wprowadzonych do obrotu zabawek:

1. kpl. 3 piłeczek z dzwoneczkami, FX 0306333, kod EAN 6991203063333, niezgodnej z wymaganiami określonymi w pkt. 1.4.2. i 1.4.3. Załącznika Nr 1 „Szczegółowe wymagania bezpieczeństwa” do rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla

zabawek (Dz. U. Nr 83, poz. 454), zwanego dalej „rozporządzeniem MG”, z uwagi na pojawienie się w wyniku badania elementów (plastikowe kule o średnicy ok. 30 mm) mieszczących się całkowicie w cylindrze do badania małych części, które stwarzają ryzyko uduszenia w przypadku połknięcia lub przedostania się do dróg oddechowych oraz niezgodnej z § 5 ust. 4 rozporządzenia MG, z uwagi na brak nazwiska, zarejestrowanej nazwy towarowej lub zarejestrowanego znaku towarowego i adresu kontaktowego producenta oraz importera;

2. konik w zestawie, FX 7202421, kod EAN 6991272024211, niezgodnej z § 17 ust. 2 pkt 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 ze zm.), zwanego dalej „rozporządzeniem”, z uwagi na obecność ftalanu di(2-etyloheksylu) (DEHP), w ilości $18,3 \pm 1,9$ %, wpływającego szkodliwie na funkcje rozrodcze i płodność oraz niezgodnej z § 5 ust. 4 rozporządzenia MG, z uwagi na brak nazwiska, zarejestrowanej nazwy towarowej lub zarejestrowanego znaku towarowego i adresu kontaktowego producenta oraz importera.

Pismo z dnia 24 maja 2012 r. zawiadamiające o wszczęciu z urzędu postępowania administracyjnego, dwukrotnie awizowane przez Urząd Pocztowy, uważa się za skutecznie doręczone w dniu 12 czerwca 2012 r., w trybie art. 44 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. – Kodeks postępowania administracyjnego (t.j. Dz. U. z 2000 r. Nr 98, poz. 1071 ze zm.), dalej „Kodeks postępowania administracyjnego” (dowód: karty nr 8-12 akt postępowania Prezesa UOKiK).

Postanowieniem z dnia 5 czerwca 2012 r. Prezes UOKiK, biorąc pod uwagę rodzaj stwierdzonych w wyniku badań laboratoryjnych niezgodności zabawek i stwarzane przez nie zagrożenia, wyznaczył stronie postępowania termin 21 dni na podjęcie następujących działań:

1. usunięcie niezgodności zabawki kpl. 3 piłeczek z dzwoneczkami, FX 0306333, kod EAN 6991203063333 albo wycofanie jej z obrotu oraz powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach w jednym dzienniku (gazecie) o zasięgu ogólnopolskim,
2. wycofanie z obrotu zabawki konik w zestawie, FX 7202421, kod EAN 6991272024211 oraz powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach w trzech dziennikach (gazetach) o zasięgu ogólnopolskim.

Strona została poinformowana, jakie należy przedstawić dowody na okoliczność podjętych działań (dowód: karty nr 13-21 akt postępowania Prezesa UOKiK). Postanowienie zostało stronie prawidłowo doręczone w dniu 22 czerwca 2012 r.

Do dnia wydania decyzji kończącej postępowanie strona nie przekazała żadnych dowodów potwierdzających podjęcie wymaganych działań.

W toku postępowania Prezes UOKiK pismem z dnia 30 lipca 2012 r. poinformował stronę, że na podstawie art. 10 § 1 Kodeksu postępowania administracyjnego przysługuje jej prawo do zapoznania się ze zgromadzonymi aktami sprawy oraz prawo wypowiedzenia się, co do zebranych w sprawie dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań. Ponadto powiadomił stronę, iż zgodnie z art. 21 ust. 3 rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (WE) NR 765/2008 z dnia 9 lipca 2008 r. ustanawiającego wymagania w zakresie akredytacji i nadzoru rynku odnoszącego się do warunków wprowadzania produktów do obrotu i uchylającego rozporządzenie (EWG) nr 339/93 (Dz. Urz. UE L 218/30 z dnia 13 sierpnia 2008 r.), zwanego dalej „rozporządzeniem Parlamentu Europejskiego i Rady (WE) NR 765/2008 z dnia 9 lipca 2008 r.”, w terminie nie krótszym niż 10 dni, ma możliwość przedstawienia swojego stanowiska w sprawie. Pismo z dnia 30 lipca 2012 r., dwukrotnie awizowane przez Urząd Pocztowy, uważa się za skutecznie doręczone w dniu 17 sierpnia, w trybie art. 44 Kodeksu postępowania administracyjnego (dowód: karty nr 22-24 akt postępowania Prezesa UOKiK).

Strona z przysługujących jej praw nie skorzystała.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów ustalił i stwierdził:

Przepis art. 41a ust. 1 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o systemie oceny zgodności (t.j. Dz. U. z 2010 r., Nr 138, poz. 935 ze zm.), zwanej dalej „ustawą 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 23 ustawy o systemie oceny zgodności, za dystrybutora uważa się osobę fizyczną lub prawną albo jednostkę organizacyjną nieposiadającą osobowości prawnej, która dostarcza lub udostępnia wyrób po jego wprowadzeniu do obrotu.

W związku z tym, że „FOXHOLDING Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością – Spółka komandytowa” z siedzibą w Legnicy zakupiła, w celu dalszej dystrybucji, całą ilość zabawek (400 sztuk zabawek kpl. 3 piłeczek z dzwoneczkami, FX 0306333, kod EAN 6991203063333 oraz 480 sztuk zabawek konik w zestawie, FX 7202421, kod EAN 6991272024211) zaimportowanych przez MALTI Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Warszawie, zasadne było wszczęcie z urzędu postępowania administracyjnego

wobec dystrybutora ww. wyrobów – „FOXHOLDING Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością – Spółka komandytowa” z siedzibą w Legnicy.

Zgodnie z art. 6 ust. 1 pkt 1 ustawy o systemie oceny zgodności, 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 wyroby takie podlegają przepisom obowiązującego od dnia 20 lipca 2011 r. rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek oraz przepisom rozporządzenia Ministra Gospodarki, Pracy i Polityki Społecznej z dnia 14 listopada 2003 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek, które straciło moc z dniem 19 lipca 2011 r. z wyjątkiem § 4 ust. 1 oraz § 17 (tracą moc z dniem 19 lipca 2013 r.).

Stwierdzone w wyniku badań laboratoryjnych niezgodności uzasadniały wszczęcie z urzędu przez Prezesa UOKiK postępowania administracyjnego, na podstawie art. 41 ust. 1 ustawy o systemie oceny zgodności, wobec „FOXHOLDING Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością – Spółka komandytowa” z siedzibą w Legnicy, w sprawie wprowadzonych do obrotu zabawek:

1. kpl. 3 piłeczek z dzwoneczkami, FX 0306333, kod EAN 6991203063333, niezgodnej z wymaganiami określonymi w pkt. 1.4.2. i 1.4.3. Załącznika Nr 1 „Szczegółowe wymagania bezpieczeństwa” do rozporządzenia MG, z uwagi na pojawienie się w wyniku badania elementów (plastikowe kule o średnicy ok. 30 mm) mieszczących się całkowicie w cylindrze do badania małych części, które stwarzają ryzyko uduszenia w przypadku połknięcia lub przedostania się do dróg oddechowych oraz niezgodnej z § 5 ust. 4 rozporządzenia MG, z uwagi na brak nazwiska, zarejestrowanej nazwy towarowej lub zarejestrowanego znaku towarowego i adresu kontaktowego producenta oraz importera;
2. konik w zestawie, FX 7202421, kod EAN 6991272024211, niezgodnej z § 17 ust. 2 pkt 2 rozporządzenia, z uwagi na obecność ftalanu di(2-etyloheksylu) (DEHP), w ilości $18,3 \pm 1,9$ %, wpływającego szkodliwie na funkcje rozrodcze i płodność oraz niezgodnej z § 5 ust. 4 rozporządzenia MG, z uwagi na brak nazwiska, zarejestrowanej nazwy towarowej lub zarejestrowanego znaku towarowego i adresu kontaktowego producenta oraz importera.

Zgodnie z pkt. 1.4.2. Załącznika Nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia MG 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. Na podstawie pkt. 1.4.3. Załącznika Nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia MG 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.

Zgodnie z § 5 ust. 4 rozporządzenia MG na zabawkach producent oraz importer umieszcza nazwisko, zarejestrowaną nazwę towarową lub zarejestrowany znak towarowy i adres kontaktowy producenta oraz importera, 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.

Przepis § 17 ust. 2 pkt 2 rozporządzenia stanowi, iż zabawki nie mogą zawierać (...) substancji spełniających kryteria którejkolwiek z podanych klas lub kategorii zagrożeń, w tym klasy 3.7 – wykazującej działanie szkodliwe na funkcje rozrodcze i płodność lub rozwój potomstwa, określonych w załączniku I do rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (WE) nr 1272/2008 z dnia 16 grudnia 2008 r. w sprawie klasyfikacji, oznakowania i pakowania substancji i mieszanin, zmieniającego i uchylającego dyrektywy 67/548/EWG i 1999/45/WE oraz zmieniającego rozporządzenie (WE) nr 1907/2006 (Dz. Urz. UE L 353 z 31.12.2008 r. ze zm.) w ilościach, które mogą być szkodliwe dla zdrowia użytkowników zabawek.

Zgodnie z załącznikami I i VI do rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (WE) nr 1272/2008 ftalan di(2-etyloheksylu) (DEHP) należy do substancji o klasie zagrożenia 3.7. Pod numerem indeksowym 607-317-00-9, w tabeli 3.1 załącznika VI do ww. rozporządzenia ftalan di(2-etyloheksylu) (DEHP) oznaczony jest klasą zagrożenia i kodem kategorii Repr. 1B. Zgodnie z tabelą 1.1 załącznika VI do ww. rozporządzenia kodem Repr. 1B oznaczona jest klasa zagrożenia „*Działanie szkodliwe na rozrodczość*”. Działanie szkodliwe na rozrodczość mieści się w klasie 3.7 określonej w załączniku I do ww. rozporządzenia.

Dla ftalanu di(2-etyloheksylu) (DEHP) limit, wynoszący **0,1 %** w stosunku do masy materiału z dodatkiem plastyfikatorów, określony został w art. 67 ust. 1, odwołującym się do załącznika XVII (poz. 51), rozporządzenia (WE) nr 1907/2006 Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 18 grudnia 2006 r. w sprawie rejestracji, oceny, udzielania zezwoleń i stosowanych ograniczeń w zakresie chemikaliów (REACH) i utworzenia Europejskiej Agencji Chemikaliów, zmieniającego dyrektywę 1999/45/WE oraz uchylającego rozporządzenie Rady (EWG) nr 793/93 i rozporządzenie Komisji (WE) nr 1488/94, jak

również dyrektywę Rady 76/769/EWG i dyrektywy Komisji 91/155/EWG, 93/67/EWG, 93/105/WE i 2000/21/WE (Dz. Urz. UE L 396 z 30.12.2006 r. ze zm.).

Rozporządzenie Ministra Gospodarki, Pracy i Polityki Społecznej z dnia 14 listopada 2003 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek stanowi implementację Dyrektywy Rady 88/378/EWG z dnia 3 maja 1988 r. w sprawie zbliżenia ustawodawstw Państw Członkowskich dotyczących bezpieczeństwa zabawek (Dz. Urz. UE L.88.187.1 z dnia 16 lipca 1988 r.), zwaną dalej „Dyrektywą Rady 88/378/EWG z dnia 3 maja 1988 r.” Rozporządzenie Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek stanowi implementację Dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady 2009/48/WE z dnia 18 czerwca 2009 r. w sprawie bezpieczeństwa zabawek (Dz. U. UE. L.09.170.1 z dnia 30 czerwca 2009 r.), zwaną dalej „Dyrektywą Parlamentu Europejskiego i Rady 2009/48/WE z dnia 18 czerwca 2009 r.”

Zabawka kpl. 3 piłeczek z dzwoneczkami, FX 0306333, kod EAN 6991203063333, ze względu na stwierdzone niezgodności nie spełnia wymagań określonych w art. 4 ust. 6, w art. 6 ust. 3 oraz w pkt. 4 lit. c i d „Właściwości fizyczne i mechaniczne” Załącznika II „Wymagania szczegółowe w zakresie bezpieczeństwa” do Dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady 2009/48/WE z dnia 18 czerwca 2009 r. Zabawka konik w zestawie, FX 7202421, kod EAN 6991272024211, ze względu na stwierdzone niezgodności nie spełnia wymagań określonych w pkt. 3 ppkt 3 lit. b „Właściwości chemiczne” Załącznik II „Zasadnicze wymogi bezpieczeństwa zabawek” Rozdział II „Ryzyko szczególne” do Dyrektywy Rady 88/378/EWG z dnia 3 maja 1988 r. oraz wymagań określonych w art. 4 ust. 6 i w art. 6 ust. 3 Dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady 2009/48/WE z dnia 18 czerwca 2009 r.

Zgodnie z art. 4 ust. 6 Dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady 2009/48/WE z dnia 18 czerwca 2009 r. producenci umieszczają na zabawce swoje nazwisko, zarejestrowaną nazwę towarową lub zarejestrowany znak towarowy i umieszczają swój adres kontaktowy na zabawce, a jeżeli nie jest to możliwe – na opakowaniu lub w dokumencie dołączonym do zabawki. Adres musi wskazywać pojedynczy punkt, w którym można skontaktować się z producentem. Według art. 6 ust. 3 ww. Dyrektywy importerzy umieszczają na zabawce swoje nazwisko, zarejestrowaną nazwę towarową lub zarejestrowany znak towarowy i umieszczają swój adres kontaktowy na zabawce, a jeżeli nie jest to możliwe – na opakowaniu lub w dokumencie dołączonym do zabawki.

Na podstawie pkt. 4 lit. c „Właściwości fizyczne i mechaniczne” Załącznika II „Wymagania szczegółowe w zakresie bezpieczeństwa” do Dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady 2009/48/WE z dnia 18 czerwca 2009 r., zabawki i ich części muszą

mieć takie wymiary, aby nie stwarzać ryzyka uduszenia poprzez odcięcie dopływu powietrza w wyniku wewnętrznego zatkania przez przedmioty zaklinowane w ustach lub gardle albo przedmioty, które utkwily przy wejściu do dolnych dróg oddechowych. Zaś zgodnie z pkt. 4 lit. d „Właściwości fizyczne i mechaniczne” Załącznika II „Wymagania szczegółowe w zakresie bezpieczeństwa” do ww. Dyrektywy zabawki, które są specjalnie przeznaczone dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy i ich części składowe oraz wszelkie dające się odłączyć elementy tych zabawek, muszą posiadać takie wymiary, aby uniemożliwić ich połknięcie lub przedostanie się do dróg oddechowych. Dotyczy to także innych zabawek, które są przeznaczone do wkładania do ust oraz ich części składowych oraz wszelkich dających się odłączyć elementów tych zabawek.

Na podstawie pkt. 3 ppkt 3 lit. b „Właściwości chemiczne” Załącznik II „Zasadnicze wymogi bezpieczeństwa zabawek” Rozdział II „Ryzyko szczególne” do Dyrektywy Rady 88/378/EWG z dnia 3 maja 1988 r. zabawki nie mogą zawierać (...) substancji spełniających kryteria klasyfikacji dla którejkolwiek z poniższych klas lub kategorii zagrożeń określonych w załączniku I do rozporządzenia (WE) nr 1272/2008, w tym: klasy zagrożenia 3.7 – działanie szkodliwe na funkcje rozrodcze i płodność lub na rozwój potomstwa, w ilościach, które mogą być szkodliwe dla zdrowia dzieci, które ich używają.

W toku postępowania przed Prezesem UOKiK powiadomiono stronę o możliwości podjęcia działań zmierzających do usunięcia niezgodności wyrobów bądź wycofania ich z obrotu i powiadomienia konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach zabawek oraz wyznaczono stronie termin na ich podjęcie. Poinformowano również, jakie należy przedstawić dowody na okoliczność podjętych działań. Podkreślić należy, że kierowana do strony korespondencja została prawidłowo doręczona.

Strona została pouczona o przysługującym jej prawie czynnego udziału w każdym stadium postępowania, a w szczególności wypowiedania się, co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłaszania żądań, a także przeglądania akt sprawy oraz sporządzania z nich notatek i odpisów. Strona z prawa tego nie skorzystała.

„FOXHOLDING Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością – Spółka komandytowa” z siedzibą w Legnicy, pomimo upływu wyznaczonego terminu, nie przedstawiła żadnych dowodów świadczących o podjęciu przez nią działań określonych w postanowieniu Prezesa UOKiK z dnia 5 czerwca 2012 r., mających na celu usunięcie niezgodności zabawek bądź wycofanie ich z obrotu i powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach wyrobów w formie ogłoszenia prasowego.

Na podstawie art. 41c ust. 3 pkt 1 i pkt 4 ustawy o systemie oceny zgodności, jeżeli w wyniku kontroli stwierdzono, że wyrób nie spełnia zasadniczych, szczegółowych lub

innych wymagań, a strona postępowania nie podjęła działań, o których mowa w art. 41b ust. 1, organ prowadzący postępowanie może w drodze decyzji nakazać wycofanie wyrobu z obrotu lub z użytku, jak również nakazać stronie postępowania powiadomienie konsumentów lub użytkowników wyrobu o stwierdzonych niezgodnościach z zasadniczymi, szczegółowymi lub innymi wymaganiami, określając termin i sposób powiadomienia. Przepis art. 41c ust. 4 ww. ustawy stanowi, iż w decyzji, o której mowa w ust. 3 pkt 1, organ prowadzący postępowanie może także nakazać odkupienie wyrobu na żądanie osób, które faktycznie nim władają. Przepisy o rękojmi za wady stosuje się odpowiednio. Ponadto, w myśl art. 41c ust. 9 ustawy o systemie oceny zgodności, jeżeli wymaga tego interes konsumentów lub użytkowników wyrobu, organ prowadzący postępowanie nadaje decyzji rygor natychmiastowej wykonalności.

Zgodnie z art. 2 pkt 15 rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (WE) Nr 765/2008 z dnia 9 lipca 2008 r. przez wycofanie wyrobu z obrotu należy rozumieć to, że wyrób nie będzie udostępniany przez stronę postępowania. W świetle art. 19 ust. 2 akapit 1 ww. rozporządzenia organy nadzoru rynku podejmują stosowne środki w celu ostrzeżenia w odpowiednim terminie użytkowników na ich terytorium o odkrytym przez nie zagrożeniu związanym z danym produktem w celu zmniejszenia ryzyka zranienia lub innych szkód. Zaś zgodnie z treścią art. 20 ust. 1 ww. rozporządzenia państwa członkowskie zapewniają, że produkty stwarzające poważne zagrożenie, wymagające szybkiej interwencji, włącznie z zagrożeniem, którego skutki nie są odczuwalne bezpośrednio, są wycofane z obrotu lub odzyskiwane, lub że ich udostępnianie na ich rynku jest zabronione, oraz informują o tym niezwłocznie Komisję Europejską.

Wobec bezczynności strony oraz ze względu na stwierdzone niezgodności wyrobów i wiążące się z nimi zagrożenia zdrowia (pojawienie się w wyniku badania małych elementów stwarzających ryzyko uduszenia w przypadku połknięcia lub przedostania się do dróg oddechowych, obecność ftalanu di(2-etyloheksylu) (DEHP) wpływającego szkodliwie na funkcje rozrodcze i płodność, brak danych producenta oraz importera, co utrudnia identyfikację wprowadzającego wyrób do obrotu), Prezes UOKiK uznał za niezbędne nakazanie wycofania zakwestionowanych wyrobów z obrotu oraz powiadomienia konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach, a także odkupienia zabawek na żądanie osób, które faktycznie nimi władają. Powiadomienie ma na celu ostrzeżenie użytkowników (konsumentów) o zagrożeniach stwarzanych przez zabawki znajdujące się w ich posiadaniu oraz odwrócenie grożącego niebezpieczeństwa dla ich zdrowia. Wskazany sposób powiadomienia konsumentów w trzech dziennikach o zasięgu ogólnopolskim pozwala na

dotarcie z informacją o zagrożeniach stwarzanych przez zabawki do szerokiego grona konsumentów.

W trosce o bezpieczeństwo użytkowników (konsumentów) kwestionowanych wyrobów, które z uwagi na stwierdzone niezgodności zabawek może być zagrożone, Prezes UOKiK uznał, że zachodzi konieczność w interesie użytkowników (konsumentów) nadania decyzji rygoru natychmiastowej wykonalności.

Mając na uwadze niezgodności występujące w wyrobach, zastosowane przez Prezesa UOKiK środki należy uznać za adekwatne i proporcjonalne do stopnia zagrożenia powodowanego przez wyroby.

Decyzja ostateczna, zgodnie z art. 39a ust. 3 pkt 1 ustawy o systemie oceny zgodności, stanowi podstawę wpisu do prowadzonego przez Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów rejestru wyrobów niezgodnych z zasadniczymi, szczegółowymi i innymi wymaganiami.

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

Pouczenie

Na podstawie art. 127 § 3 oraz art. 129 § 2 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. – Kodeks postępowania administracyjnego (t.j. Dz. U. z 2000 r. Nr 98, poz. 1071 ze zm.), w związku z art. 43b ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o systemie oceny zgodności (t.j. Dz. U. z 2010 r. Nr 138, poz. 935 ze zm.), 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
Małgorzata Kozak
Wiceprezes

Otrzymują:

1. „FOXHOLDING Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością – Spółka komandytowa”
ul. Kominka 9
59-220 Legnica

Do wiadomości:

1. „MALTI” Sp. z o.o.
ul. Grzybowska 76/78
00-844 Warszawa
2. Dolnośląski Wojewódzki Inspektor
Inspekcji Handlowej
(KBP-NU.8361.25.2012, KBP-NU.8361.74.2012)
3. a/a