



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR-730-156(18)/13/KK

Warszawa, 8 listopada 2013 r.

DECYZJA DNR-2/ 223 /2013

Na podstawie art. 41c ust. 2 pkt 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o systemie oceny zgodności (tekst jednolity: Dz. U. z 2010 r. Nr 138, poz. 935 ze zm.) po przeprowadzeniu postępowania administracyjnego Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów umarza postępowanie przeciwko GAZELO Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Częstochowie, w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki: Gitara, numer serii G021855-139A-487, kod EAN 5907784427601, niezgodnej z zasadniczymi wymaganiami 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) oraz ze szczegółowymi wymaganiami określonymi w pkt 1.4.1 i pkt 4.4 załącznika nr 1 „Szczegółowe wymagania bezpieczeństwa” do ww. rozporządzenia, w związku z wycofaniem z obrotu ww. wyrobu.

UZASADNIENIE

W toku kontroli przeprowadzonej przez inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Bydgoszczy u Zbigniewa Ludwichowskiego, prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą Zbigniew Ludwichowski w Inowrocławiu, stwierdzono w ofercie handlowej zabawkę: Gitara, numer serii G021855-139A-487, kod EAN 5907784427601.

W trakcie kontroli kontrolowany przedsiębiorca przedłożył fakturę VAT nr FV/23/2013 z dnia 9 stycznia 2013 r. świadczącą o dokonaniu przez niego zakupu ww. wyrobu (na fakturze wyrób oznaczono jako: G021855 Gitara, kod EAN 5907784427601) w ilości 12 szt. od GAZELO Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Częstochowie. Ponadto Kujawsko-Pomorski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej w toku kontroli uzyskał fakturę nr 1262 z dnia 10 lipca 2012 r., potwierdzającą zakup przez

GAZELO Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Częstochowie przedmiotowej zabawki w ilości 1920 szt. od SHANTOU CHENGXIN TOYS CO., LTD, GOUNEI, LIANXIA, CHENGHAI, SHANTOU, Chiny, dokument „Poświadczony zgłoszenie celne” z dnia 3 grudnia 2012 r. oraz deklarację zgodności z dnia 19 listopada 2012 r. wystawioną przez QI LE TOYS FACTORY CHENGHAI DISTRICT, SHANTOU CITY, GUANGDONG PROVINCE, Chiny.

Przedmiotowy wyrób to zabawka zasilana wymiennymi bateriami, w kształcie gitary elektrycznej o długości ok. 320 mm. Zabawka w całości wykonana jest z twardego tworzywa sztucznego. W części imitującej gryf gitary umieszczono 10 przycisków w pięciu kolorach oraz przełącznik z oznaczonymi pozycjami „on” i „off”. Po ustawieniu przełącznika w pozycji „off” i naciśnięciu przycisków emitowane są pojedyncze, proste dźwięki przypominające game, natomiast po ustawieniu przełącznika w pozycję „on” i naciśnięciu przycisków emitowane są różne „melodyjki”. Na korpusie gitary znajduje się imitacja głośnika, w formie wgłębienia pokrytego przezroczystym tworzywem z umieszczonymi wewnątrz kuleczkami styropianowymi oraz wytłoczone kolorowe elementy dekoracyjne, np. postać grającej na gitarze myszki. Z tyłu zabawki znajduje się przedział na dwie baterie AA zamykany klapką. W dwóch punktach gitary, umieszczonych w odległości ok. 180 mm od siebie, przymocowano pas wykonany z taśmy o szerokości ok. 8 mm o stałym niezmiennym obwodzie. Wewnątrz przedziału na baterie wytłoczono kształt i biegunowość baterii, typ i napięcie nominalne baterii, tj. AA 1,5V. Bezpośrednio na zabawce wytłoczono: NO. 139A, Made in China.

Na opakowaniu zabawki umieszczono etykiety zawierające m.in. następujące informacje: znak CE; Gitara, Numer serii G021855-139A-487, kod EAN 5907784427601; Producent: QILE TOYS FACTORY CHENGHAI DISTRICT, SHANTOU CITY, GUANGDONG PROVINCE CHINA; Gazelo Sp. z o.o., ul. Zaciszańska 9/19, Częstochowa; Wyprodukowane w Chinach; znak graficzny ostrzegawczy dot. wieku (0-3); „Ostrzeżenie. Nieodpowiednie dla dzieci poniżej 3 lat! Zawiera małe elementy”; instrukcję obsługi.

Kujawsko-Pomorski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej, mając na uwadze cechy i funkcje zabawki mianowicie to, że jest to zabawka mała, łatwa do trzymania, prosta w obsłudze (wymaga jednego rodzaju działania – naciśnięcia przycisków), wydająca proste dźwięki i wesołe melodyjki, kolorowa, zawierająca bajkowe elementy dekoracyjne, posiłkując się wytycznymi Komitetu Technicznego ds. Bezpieczeństwa Zabawek (*Raport PKN-CEN CR 14379:2007 „Klasyfikacja Zabawek. Wytyczne”*, tablica 21 – Zabawki – instrumenty muzyczne – Kategoria T) stwierdził, iż ww. zabawką mogą bawić się również lub przede wszystkim dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy. W związku z powyższymi ustaleniami,

biorąc pod uwagę, iż ww. zabawka może być przeznaczona dla więcej niż jednej grupy wiekowej, kierując się postanowieniami pkt 8.1 normy PN-EN 71-1:2011 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*” poddano zabawkę badaniom o surowszych parametrach, tj. z uwzględnieniem wymagań określonych dla dzieci poniżej 3 lat.


Zgodnie z wytycznymi Komitetu Technicznego ds. Bezpieczeństwa Zabawek (*Raport PKN-CEN CR 14379:2007 „Klasyfikacja Zabawek. Wytyczne*”) zabawki wydające proste dźwięki, wymagające łatwego rodzaju działania np. naciśnięcie, takie jak np. prosta gitara, zaklasyfikowane są do Kategorii T - Tablica 21: „*Zabawki – instrumenty muzyczne*”, z których wynika, że ta kategoria zabawki jest odpowiednia dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy. Zgodnie natomiast z pkt 8.1 normy PN-EN 71-1:2011 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*”, gdy zabawka przeznaczona jest dla więcej niż jednej grupy wiekowej, zabawka musi być poddana badaniom o surowszych parametrach.

Badania organoleptyczne przeprowadzone przez inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Bydgoszczy (sprawozdanie z badań organoleptycznych z dnia 15 maja 2013 r.) wykazały, że ww. zabawka nie spełnia następujących wymagań określonych w ww. normach, tj.:

- a) pkt 5.14 normy PN-EN 71-1:2011 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*”, z uwagi na to, iż pas przymocowany do zabawki, przeznaczony do noszenia całkowicie lub częściowo wokół szyi, tworzący sztywną pętlę, nie jest wyposażony w funkcję rozłączania powodującą przerwanie,
- b) pkt 7.1 ww. normy, z uwagi na to, iż na zabawce umieszczono ostrzeżenie „Ostrzeżenie. Nieodpowiednie dla dzieci poniżej 3 lat! 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,
- c) pkt 14.7 normy PN-EN 62115:2005 „*Zabawki elektryczne - Bezpieczeństwo użytkowania*”, z uwagi na dostępność baterii bez użycia narzędzi - przedział baterijny można otworzyć bez zastosowania dwóch niezależnych ruchów.

Mając na uwadze powyższe Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów uznał za zasadne wszczęcie postępowania i pismem z dnia 11 czerwca 2013 r. zawiadomił GAZELO Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Częstochowie, zwaną dalej także „stroną”, o wszczęciu postępowania w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki:

Gitara, numer serii G021855-139A-487, kod EAN 5907784427601, niezgodnej z następującymi wymaganiami 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 także „rozporządzeniem”, tj.:

- a) zasadniczymi wymaganiami określonymi w § 8 ust. 7, z uwagi na umieszczenie na zabawce ostrzeżenia w formie symbolu graficznego  oraz ostrzeżenia „*Nieodpowiednie dla dzieci poniżej 3lat!*”, o których mowa w pkt 2.1 załącznika nr 3 „Wymagania dotyczące instrukcji i ostrzeżeń” ww. rozporządzenia wraz z informacjami o szczególnych zagrożeniach. Ostrzeżenia te są sprzeczne z przewidywanym użytkowaniem zabawki, ponieważ ww. zabawka ze względu na swoją funkcję, cechy i charakterystykę jest przeznaczona dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy i powinna spełniać wymagania dla tej kategorii wiekowej,
- b) szczegółowymi wymaganiami określonymi w nw. przepisach załącznika nr 1 „Szczegółowe wymagania bezpieczeństwa” do rozporządzenia:
- pkt 1.4.1, z uwagi na to, iż pas przymocowany do zabawki, przeznaczony do noszenia całkowicie lub częściowo wokół szyi, tworzący sztywną pętlę, nie jest wyposażony w funkcję rozłączania powodującą przerwanie, co może stwarzać ryzyko uduszenia wskutek owinięcia się pasa wokół szyi,
 - pkt 4.4, z uwagi na to, iż ww. wyrób nie został zaprojektowany i wyprodukowany w sposób zapewniający ochronę przed zagrożeniami związanymi z zasilaniem elektrycznym, ze względu na dostępność baterii (przedział bateryjny nie jest odpowiednio zabezpieczony), co stwarza ryzyko udławienia w przypadku połknięcia baterii oraz ryzyko zatrucia.

W piśmie zawiadamiającym o wszczęciu postępowania Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów zwrócił się do strony z prośbą o udzielenie informacji, czy przekazana w toku kontroli Inspekcji Handlowej faktura nr 1262 z dnia 10 lipca 2012 r., stanowi jedyny dokument na podstawie którego dokonano zakupu ww. wyrobu. Ponadto zwrócono się do strony z prośbą o podanie informacji o stanie posiadania ww. wyrobu, jak i nadesłanie ewentualnie istniejących pozostałych dowodów zakupu przedmiotowego wyrobu, a także pełnej listy odbiorców z dokładnymi danymi adresowymi ze wskazaniem ilości wyrobów dostarczonych każdemu z nich i okresu, w którym były one sprzedane.

Pismem z dnia 2 lipca 2013 r., które wpłynęło do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów w dniu 8 lipca 2013 r. strona powiadomiła, iż faktura nr 1262 z dnia 10 lipca 2012 r. stanowi jedyny dokument na podstawie którego dokonano zakupu przedmiotowej zabawki. Ponadto oświadczyła, iż nie posiada kwestionowanej zabawki na stanie magazynowym. Do pisma dołączono listę odbiorców (bez podania wymaganej w piśmie zawiadamiającym o wszczęciu postępowania informacji na temat ilości wyrobu dostarczonego każdemu z odbiorców oraz okresu, w którym został im sprzedany).

W dniach od 8 do 11 lipca 2013 r. strona przesłała do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów dowody potwierdzające wycofanie z obrotu przedmiotowej zabawki w postaci potwierdzonych za zgodność z oryginałem kopii oświadczeń odbiorców o stanie posiadania ww. zabawki oraz oryginałów faktur korygujących.

Postanowieniem z dnia 29 lipca 2013 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wyznaczył stronie postępowania termin 21 dni na powiadomienie konsumentów wyrobu o stwierdzonych niezgodnościach. Strona została poinformowana, jakie należy przedstawić dowody na okoliczność podjętych przez nią działań.

Przy piśmie z dnia 7 sierpnia 2013 r., które wpłynęło do organu prowadzącego postępowanie w dniu 16 sierpnia 2013 r. strona przekazała dowód zamieszczenia ogłoszenia w prasie o zasięgu ogólnopolskim w postaci wycinka z gazety.

Pismem z dnia 3 września 2013 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów zwrócił się do strony z prośbą o przekazanie dowodu, potwierdzającego zamieszczenie ogłoszenia, informującego o stwierdzonych niezgodnościach ww. zabawki na jej stronie internetowej oraz udzielenie informacji na temat ilości przedmiotowego wyrobu dostarczonego każdemu z odbiorców oraz okresu, w którym został im sprzedany.

W dniu 11 września 2013 r. strona nadesłała do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wydruk ze swojej strony internetowej, potwierdzający zamieszczenie ogłoszenia oraz listę odbiorców uzupełnioną o wymaganą informację.

Pismem z dnia 19 września 2013 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów skierował do strony prośbę o złożenie stosownych wyjaśnień w związku z występującą różnicą pomiędzy ilością ww. zabawki sprzedaną odbiorcom, wynikającą z przekazanego rozchodu a ilością zakupioną na podstawie faktury nr 1262 z dnia 10 lipca 2012 r.

W dniu 7 października 2013 r. wpłynęło do organu prowadzącego postępowanie pismo strony z dnia 2 października 2013 r., w którym wyjaśniła, że występująca różnica wynika z faktu, że omyłkowo nie podano danych jednego kontrahenta na przekazanej liście odbiorców, który dokonał zakupu 48 szt. przedmiotowej zabawki. Ponadto strona dodała, że

12 szt. ww. wyrobu sprzedano odbiorcom detalicznym, natomiast 2 szt. ww. zabawki stanowiły tzw. wzory handlowe. Do pisma dołączono poprawioną listę odbiorców oraz potwierdzoną za zgodność z oryginałem kopię oświadczenia odbiorcy, którego dane uprzednio pominięto, o nieposiadaniu na stanie magazynowym kwestionowanej zabawki.

Pismem z dnia 8 października 2013 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów poinformował stronę o prawie do zapoznania się ze zgromadzonymi aktami sprawy oraz prawie wypowiedzenia się, co do zebranych w sprawie dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań przed wydaniem decyzji kończącej postępowanie. Strona z praw tych nie skorzystała.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów ustalił i stwierdził:

Przepis art. 41a ust. 1 ustawy o systemie oceny zgodności stanowi, iż 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.


GAZELO Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Częstochowie jest importerem zabawki: Gitara, numer serii G021855-139A-487, kod EAN 5907784427601.

Zgodnie z art. 5 pkt 2 ustawy o systemie oceny zgodności 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 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.

Badania organoleptyczne przeprowadzone przez inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Bydgoszczy (sprawozdanie z badań organoleptycznych z dnia 15 maja 2013 r.) wykazały, że ww. zabawka nie spełnia wymagań określonych w pkt 5.14 i pkt 7.1 normy PN-EN 71-1:2011 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*” oraz w pkt 14.7 normy PN-EN 62115:2005 „*Zabawki elektryczne - Bezpieczeństwo użytkowania*”.

Stwierdzone niezgodności uzasadniały wszczęcie przez Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów postępowania przeciwko GAZELO Spółka z ograniczoną

odpowiedzialnością z siedzibą w Częstochowie, w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki: Gitara, numer serii G021855-139A-487, kod EAN 5907784427601, niezgodnej z zasadniczymi wymaganiami określonymi w § 8 ust. 7 rozporządzenia oraz ze szczegółowymi wymaganiami określonymi w pkt 1.4.1 i pkt 4.4 załącznika nr 1 „Szczegółowe wymagania bezpieczeństwa” do rozporządzenia.

Przepis § 8 ust. 7 rozporządzenia stanowi, że na zabawkach nie mogą być umieszczone ostrzeżenia, o których mowa w pkt 2.1-11 załącznika nr 3 rozporządzenia, jeżeli są one sprzeczne z przewidywaniem użytkowaniem zabawki, określonym na podstawie ich funkcji, rozmiarów i charakterystyki. Punkt 2.1 załącznika nr 3 określa, że zabawki, które mogą być niebezpieczne dla dzieci poniżej 36 miesięcy, są opatrzone ostrzeżeniem, takim jak: „Nieodpowiednie dla dzieci poniżej 36 miesięcy” lub „Nieodpowiednie dla dzieci w wieku poniżej 3 lat” lub ostrzeżeniem w formie następującego symbolu graficznego: . Do ostrzeżenia dołącza się informację o szczególnych zagrożeniach, która może być umieszczona w instrukcji użytkowania.

Zgodnie z pkt 1.4.1 załącznika nr 1 do rozporządzenia zabawki i ich części muszą być tak zaprojektowane i wyprodukowane, aby nie mogły stwarzać ryzyka uduszenia użytkownika wskutek owinięcia się wokół szyi lub poprzez odcięcie mu dopływu powietrza w wyniku zewnętrznego zatkania dróg oddechowych przez usta i nos. Natomiast pkt 4.4 załącznika nr 1 do rozporządzenia stanowi, iż zabawki elektryczne muszą być zaprojektowane i wyprodukowane w sposób zapewniający ochronę przed zagrożeniami związanymi z zasilaniem elektrycznym, w szczególności w przypadku dających się przewidzieć uszkodzeń, a także przed zagrożeniami związanymi z pożarem.

W toku prowadzonego postępowania przed Prezesem Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów strona nie kwestionowała, że ww. zabawka nie spełnia wymagań określonych w rozporządzeniu i podjęła działania mające na celu wycofanie z obrotu przedmiotowej zabawki oraz powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach ww. wyrobu. Na dowód podjętych działań przedstawiła listę odbiorców kwestionowanej zabawki, zawierającą dane 34 odbiorców wraz z zestawieniem rozchodu, potwierdzone za zgodność z oryginałem kopie 20 oświadczeń odbiorców o nieposiadania ww. zabawki na stanie magazynowym i 14 oryginałów faktur korygujących, świadczących o zwrocie łącznie 147 szt. przedmiotowej zabawki oraz dowody, potwierdzające zamieszczenie ogłoszenia w postaci wydruku z gazety o zasięgu ogólnopolskim oraz wydruku ze swojej strony internetowej.

Przedstawione przez stronę dowody są wystarczające do stwierdzenia, iż przedmiotowy wyrób został wycofany i nie będzie udostępniany przez stronę postępowania, a konsumenci zostali powiadomieni o stwierdzonych niezgodnościach ww. wyrobu.

Zgodnie z art. 41c ust. 2 pkt 2 ustawy o systemie oceny zgodności, organ prowadzący postępowanie wydaje decyzję o umorzeniu postępowania, jeżeli stwierdzi, że wyrób został wycofany z obrotu.

W tym stanie rzeczy postanowiono, jak w sentencji.

P o u c z e n i e

Na podstawie art. 127 § 3 oraz art. 129 § 2 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (tekst jednolity: Dz. U. z 2013 r., poz. 267), 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.

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

Otrzymują:

GAZELO Sp. z o.o.
ul. Zaciszańska 9/19
42-226 Częstochowa

Do wiadomości:

1. Zbigniew Ludwichowski
2. Kujawsko-Pomorski Wojewódzki Inspektor
Inspekcji Handlowej (nr akt kontroli NR.8361.45.2013)
3. a/a