



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR-730-212(30)/11/EG

Warszawa, dnia 3 kwietnia 2012 r.

DECYZJA DNR-2/77/2012

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

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów

umarza wszczęte z urzędu postępowanie wobec Marka Wajgelta, prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą Marek Wajgelt w Będzinie, w sprawie wprowadzonych do obrotu zabawek zestaw ITEM NO. 2133 (motyl do popychania), kod kreskowy 7460740402497 oraz zestaw Vivid Fish NO. 658 (rybka na baterie, która jeździ i świeci), kod kreskowy 7460745419254, niezgodnych z zasadniczymi wymaganiami bezpieczeństwa określonymi w § 8 ust. 2 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 w pkt 1.4.2. i 1.4.3. Załącznika Nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do tego rozporządzenia, w związku z wycofaniem wyrobów z obrotu.

UZASADNIENIE

W toku kontroli przeprowadzonej w hurtowni, przy ulicy Wolności w Będzinie, należącej do Marka Wajgelta, prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą Marek Wajgelt w Będzinie, inspektorzy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Katowicach, stwierdzili w ofercie handlowej zabawki zestaw ITEM NO. 2133 (motyl do popychania), kod kreskowy 7460740402497 oraz zestaw Vivid Fish NO. 658 (rybka na baterie, która jeździ i świeci), kod kreskowy 7460745419254.

Z załączonej do akt kontroli faktury Inv. No.: SCWA100412D070 z dnia 12 kwietnia 2010 r. wynika, iż przedsiębiorca Marek Wajgelt, prowadzący działalność

gospodarczą pod nazwą Marek Wajgelt w Będzinie, zakupił zabawkę zestaw ITEM NO. 2133 (motyl do popychania), kod kreskowy 7460740402497 od Newsun Toys (Hong Kong) Company Limited, Flat A, Blk 1 19/F, Yuet Wu Villa, 2 Wu Sau Street, Tuen Mun Nt w ilości 216 sztuk. Natomiast, z załączonego do akt kontroli oświadczenia przedsiębiorcy Marka Wajgelta wynika, iż zabawka zestaw Vivid Fish NO. 658 (rybka na baterie, która jeździ i świeci), kod kreskowy 7460745419254 została odkupiona przez niego na podstawie faktury VAT nr 703/09 z dnia 30 grudnia 2009 roku w ilości 159 sztuk od przedsiębiorcy Iwony Wajgelt, prowadzącej działalność gospodarczą pod nazwą Firma Handlowa Iwona Wajgelt w Będzinie, która z dniem 31 grudnia 2009 r. zaprzestała wykonywania działalności gospodarczej na podstawie decyzji Prezydenta Miasta Dąbrowy Górniczej nr 30889/2009 z dnia 31 grudnia 2009 r. o wykreśleniu z ewidencji działalności gospodarczej.

Zabawka zestaw ITEM NO. 2133 (motyl do popychania), kod kreskowy 7460740402497 to zabawka do popychania w postaci motyla o wysokości ok. 160 mm oraz o szerokości ok. 250 mm, wykonana z kolorowego tworzywa sztucznego. Zabawkę umieszczono na kółkach o średnicy ok. 67 mm, osadzonych na metalowym pręcie o średnicy ok. 3,5 mm. Na skrzydłach zabawki zamocowano 4 kule z przezroczystego tworzywa sztucznego, w których wnętrzu umieszczono niewielkie kuleczki. Na górnych powierzchniach skrzydeł umieszczono ozdobne naklejki samoprzylepne. Z tyłu zabawki umieszczono zaczep do mocowania pręta o długości ok. 460 mm oraz o średnicy ok. 15 mm, zakończonego rączką z twardego plastiku.

Zabawkę zapakowano w przezroczystą foliową torebkę, zamkniętą zgiętym w pół kolorowym kartonikiem zszytym zszywkami. Na zgiętym w pół kolorowym kartoniku umieszczono: oznakowanie CE, znak graficzny ostrzegawczy dotyczący wieku (0-3), ITEM NO. 2133, 3+ oraz naklejono dwie etykiety z następującymi informacjami: zabawka importer – WAJGELT, ul. Wolności 110B, 42-506 Będzin, tel. 032-7617850, oznakowanie CE, znak graficzny ostrzegawczy dotyczący wieku (0-3), zabawka zestaw, kod kreskowy: 7460740402497, Wyprodukowano w Chinach, Uwaga! Niebezpieczeństwo połknięcia małe elementy nieodpowiednie dla dzieci poniżej 3 lat. Zabawka może być używana tylko pod nadzorem osoby dorosłej. Opakowanie nie może służyć do zabawy pozostawić w celach informacyjnych. W wypadku zabawek na baterie postępować zgodnie z instrukcją umieszczoną na opakowaniu. W przypadku podobieństwa zabawki do realnych przedmiotów np. naczyń prosimy o nadzorowanie dziecka podczas zabawy. Zabawkę przechowywać w miejscu niedostępnym dla dzieci poniżej 3 lat. Wyprodukowano w Chinach.

Zabawka zestaw Vivid Fish NO. 658 (rybka na baterie, która jeździ i świeci), kod kreskowy 7460745419254 to zabawka w postaci ryby wykonanej z kolorowego tworzywa sztucznego, poruszająca się na 4 kołach, która jeździ, rusza ogonem oraz świeci. W dolnej

części zabawki usytuowano przedział na baterie zamykany klapką oraz zabezpieczony śrubką. Zabawkę zapakowano w tekturowe pudełko, na którym umieszczono następujące oznaczenia: oznakowanie CE, znak graficzny ostrzegawczy dotyczący wieku (0-3), napisy: Made in China; Use 3 AA batteries (not included); NO. 658. Na opakowaniu umieszczono dwie etykiety z następującymi informacjami: „Zabawka Importer: WAJGELT, ul. Wolności 110B, 42-506 Będzin, tel. 032-7617850, Uwaga! Niebezpieczeństwo połknięcia małe elementy. Nieodpowiednie dla dzieci poniżej 3 lat. Zabawka może być używana tylko pod nadzorem osoby dorosłej. Opakowanie nie może służyć do zabawy. Pozostawić w celach informacyjnych. W wypadku zabawek na baterie postępować zgodnie z instrukcją umieszczoną na opakowaniu. W przypadku podobieństwa zabawki do realnych przedmiotów np. naczyń prosimy o nadzorowanie dziecka podczas zabawy. Zabawkę przechowywać w miejscu niedostępnym dla dzieci poniżej 3 lat. Wyprodukowano w Chinach”. Do zabawki dołączono instrukcję dla zabawek bateryjnych.

Śląski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej uznał, iż przedmiotowe zabawki zostały niewłaściwie zaklasyfikowane, jako nieodpowiednie dla dzieci w wieku poniżej 3 lat. Zgodnie z wytycznymi Komitetu Technicznego ds. Bezpieczeństwa Zabawek (Raport PKN-CEN/CR 14379 *Klasyfikacja zabawek. Wytyczne.*) zabawka na kołach, łatwa do poruszania i toczenia (zestaw ITEM NO. 2133 – motyl do popychania) oraz zabawka o prostym wzorze, działająca na zasadzie przyczyno-skutkowej (zestaw Vivid Fish NO. 658 – rybka na baterie, która jeździ i świeci) przeznaczone są dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy. W związku z tym, zgodnie z pkt 8.1. normy PN-EN-71-1:2005+A9:2009 Śląski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej wskazane zabawki poddał badaniom o surowszych parametrach, właściwych dla zabawek dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy. Na przeznaczenie przedmiotowych zabawek dla dzieci w wieku poniżej 3 lat wskazywał ich wygląd, konstrukcja i wykonanie. Punkt 8.1. ww. normy stanowi, iż gdy grupa wiekowa nie jest określona lub gdy zabawka jest przeznaczona dla więcej niż jednej grupy wiekowej, lub gdy występują poważne wątpliwości co do tego, dla jakiej grupy wiekowej zabawka jest przeznaczona, zabawka musi być poddana surowszym badaniom.

Badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów z siedzibą w Lublinie (sprawozdanie z badań nr 124/2011) wykazały, że zabawka zestaw ITEM NO. 2133 (motyl do popychania), kod kreskowy 7460740402497 nie spełnia wymagań pkt 5.1b normy PN-EN 71-1+A9:2009 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*”, z uwagi na pojawienie się w wyniku badania małego elementu (w trakcie próby wytrzymałości

na rozciąganie po przyłożeniu siły mniejszej niż 90 N od zabawki oddzielił się zaczep do mocowania pręta), który mieści się całkowicie w cylindrze do badania małych części.

Badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów z siedzibą w Lublinie (sprawozdanie z badań nr 122/2011) wykazały, że zabawka zestaw Vivid Fish NO. 658 (rybka na baterie, która jeździ i świeci), kod kreskowy 7460745419254 nie spełnia wymagań pkt 5.1b normy PN-EN 71-1+A9:2009 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*”, z uwagi na pojawienie się w wyniku badań małych elementów (w trakcie próby wytrzymałości na rozciąganie po zastosowaniu siły mniejszej niż 90 N oddzieliło się od zabawki prawe tylne kółko, zaś w wyniku próby wytrzymałości na spadek odłączyło się od zabawki lewe tylne kółko), które mieszczą się całkowicie w cylindrze do badania małych części.

Pismem z dnia 9 sierpnia 2011 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (zwany dalej także „Prezesem UOKiK”) zawiadomił Marka Wajgelta, prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą Marek Wajgelt w Będzinie (zwanego dalej także „Stroną” lub „Przedsiębiorcą”) o wszczęciu z urzędu postępowania administracyjnego w sprawie wprowadzonych do obrotu przedmiotowych zabawek, niezgodnych z zasadniczymi wymaganiami bezpieczeństwa określonymi w § 8 ust. 2 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”, a także w pkt 1.4.2. oraz 1.4.3. Załącznika Nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do tego rozporządzenia, z uwagi na pojawienie się w wyniku badań małych elementów, które mieszczą się całkowicie w cylindrze do badania małych części i stwarzają ryzyko uduszenia w przypadku połknięcia ich lub przedostania się do dróg oddechowych.

Jednocześnie, ww. pismem Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów zwrócił się do Przedsiębiorcy o dostarczenie pełnej listy dystrybutorów przedmiotowych zabawek, ze wskazaniem ilości wyrobów dostarczanych każdemu z nich i okresu, w którym były one wprowadzane do obrotu.

W dniu 9 sierpnia 2011 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów przedłużył okres obowiązywania, wydanego dla Marka Wajgelta, prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą Marek Wajgelt w Będzinie, zakazu Śląskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej udostępniania 14 sztuk zabawki – zestaw ITEM NO. 2133 (motyl do popychania), kod kreskowy 7460740402497 oraz 97 sztuk zabawki – zestaw Vivid Fish NO. 658 (rybka na baterie, która jeździ i świeci), kod kreskowy 7460745419254

z dnia 20 czerwca 2011 r., do czasu zakończenia postępowania w sprawie wprowadzonych do obrotu wyrobów niezgodnych z zasadniczymi wymaganiami bezpieczeństwa.

Pomimo dwukrotnego awizowania ww. pism w dniu 14 września 2011 r. do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wpłynęły zwrócone przez Poczta Polską z adnotacją „zwrot – nie podjęto w terminie”.

Z uwagi na nieodebranie korespondencji przesłanej na adres zamieszkania Strony, przy piśmie z dnia 16 września 2011 r. Prezes UOKiK przekazał ponownie nieodebraną korespondencję na adres zakładu głównego Przedsiębiorcy.

Zawiadomienie Prezesa UOKiK o wszczęciu z urzędu postępowania administracyjnego (DNR-730-212(2)/11/EG) z dnia 9 sierpnia 2011 r. oraz decyzja (DNR-730-212(3)/11/EG) z dnia 9 sierpnia 2011 r. zostały Stronie prawidłowo doręczone na adres zakładu głównego.

W dniu 29 września 2011 r. do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wpłynęły: rozchody przedmiotowych zabawek oraz dokument SAD z dnia 28 maja 2010 r.

Postanowieniem z dnia 6 października 2011 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wyznaczył Stronie postępowania termin 21 dni na usunięcie niezgodności przedmiotowych wyrobów z zasadniczymi wymaganiami bądź wycofanie ich z obrotu oraz powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach z zasadniczymi wymaganiami w jednym dzienniku (gazecie) o zasięgu ogólnopolskim. Strona została poinformowana, jakie należy przedstawić dowody na okoliczność podjętych działań.

Postanowienie (DNR-730-212(6)/11/EG) z dnia 6 października 2011 r. zostało Stronie prawidłowo doręczone na adres zakładu głównego.

W dniu 25 października 2011 r. do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wpłynęło pismo, w którym Strona wyjaśniła, iż to producent przedmiotowych zabawek przeprowadził badania na podstawie, których zakwalifikował przedmiotowe zabawki jako nieodpowiednie dla dzieci poniżej 3 roku życia, a Strona jako dystrybutor zabawek nie miała wpływu na treść informacji zawartych na zabawkach, gdyż dokonała jedynie tłumaczenia na język polski informacji zamieszczonych przez producenta. Strona wskazała, że z uwagi na budowę oraz funkcje przedmiotowych zabawek przeznaczone one są dla dzieci powyżej 3 roku życia.

W odpowiedzi na ww. pismo Strony, pismem z dnia 15 listopada 2011 r. Prezes UOKiK poinformował Przedsiębiorcę, iż podtrzymuje swoje stanowisko w toczącym się postępowaniu administracyjnym. Wskazał, iż wyjaśnienia złożone przez Stronę nie dają podstaw do zmiany stanowiska organu prowadzącego postępowanie administracyjne, gdyż jego obowiązkiem jest m.in. ocena dokonanej przez producenta kwalifikacji zabawki dla wskazanej grupy wiekowej. Prezes UOKiK wyjaśnił, iż rzeczywiste przeznaczenie zabawek

ma pierwszeństwo przed deklarowanym przez producenta, a biorąc pod uwagę cechy oraz funkcje przedmiotowych zabawek i posiłkując się wytycznymi Komitetu Technicznego ds. Bezpieczeństwa Zabawek (Raport PKN-CEN/CR 14379:2007 „Klasyfikacja Zabawek. Wytyczne”), są one przeznaczone przede wszystkim dla dzieci poniżej 3 roku życia i muszą być dla tej grupy wiekowej bezpieczne. Badania laboratoryjne przeprowadzone w akredytowanym laboratorium jednoznacznie potwierdziły, iż przedmiotowe zabawki nie spełniają wymagań normy PN-EN 71-1+A9:2009 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*”, z uwagi na pojawienie się w wyniku badań małych elementów, które mieszczą się całkowicie w cylindrze do badania małych części i tym samym stwarzają ryzyko uduszenia w przypadku połknięcia lub przedostania się do dróg oddechowych. Prezes UOKiK poinformował Przedsiębiorcę, że oczekuje usunięcia stwierdzonych niezgodności lub wycofania przedmiotowych zabawek z obrotu oraz przedstawienia dowodów potwierdzających podjęcie wskazanych działań. Ponadto, Prezes UOKiK poinformował, iż zasadne jest powiadomienie przez Stronę konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach z zasadniczymi wymaganiami w jednym dzienniku (gazecie) o zasięgu ogólnopolskim w formie ogłoszenia o wymaganej treści. Wniósł także o uzupełnienie przesłanej listy kontrahentów o dane adresowe.

Przy piśmie z dnia 5 grudnia 2011 r. (do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wpłynęło w dniu 16 grudnia 2011 r.) Przedsiębiorca przekazał dowody potwierdzające podjęcie wymaganych działań, tj.: fakturę VAT za zamieszczenie ogłoszenia w dzienniku o zasięgu ogólnopolskim oraz fakturę VAT potwierdzającą nadanie przesyłek pocztowych do odbiorców przedmiotowych wyrobów.

Pismem z dnia 21 grudnia 2011 r. Prezes UOKiK wezwał Stronę do przedstawienia wszystkich wymaganych dowodów, potwierdzających wycofanie przedmiotowych zabawek z obrotu. Ponadto, wezwał do uzupełnienia przesłanej listy odbiorców o dane adresowe oraz do przedstawienia dowodu poświadczającego zamieszczenie wymaganego ogłoszenia w postaci wycinka z gazety z ogłoszeniem.

Przy piśmie z dnia 5 stycznia 2012 r. (do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wpłynęło w dniu 9 stycznia 2012 r.) Strona przekazała kolejne dowody podjętych działań, tj.: listę kontrahentów uzupełnioną o dane adresowe, oświadczenia odbiorców o nieposiadaniu przedmiotowych zabawek na stanie magazynowym, wycinek z gazety o zasięgu ogólnopolskim z wymaganym ogłoszeniem oraz fakturę VAT potwierdzającą nadanie przesyłek poleconych do kontrahentów, którzy nie złożyli wymaganych oświadczeń. Ponadto, Przedsiębiorca przekazał przesyłki pocztowe wysłane do kontrahentów, które zostały zwrócone przez Pocztę Polską z następującymi adnotacjami:

- Anna Paliczek z Czechowic-Dziedzic „adres i adresat nieznanym”,
- FH LEMKA z Bielska-Białej „adresat nieznanym”,
- FHU Majcherczyk Krystyna z Częstochowy „adres nie istnieje”,
- Sklep Wielobranżowy Mikołajewska Beata z Tych „w/w ulica w Tychach nie istnieje”,
- Małgorzata Depta z Świętochłowic „podana ulica nie istnieje”,
- ZAKRAK Sp. z o.o. z Krakowa „adresat nieznanym”,
- Mariola Kolenda z Powornik „nie ma takiej miejscowości”,
- Jan Karczmarek z Katowic „adresat nieznanym”.

W dniu 27 stycznia 2012 r. do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów drogą faksową wpłynęły kolejne oświadczenia kontrahentów o nieposiadaniu przedmiotowych zabawek na stanie magazynowym. Oryginały do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wpłynęły w dniu 2 lutego 2012 r.

Z uwagi na fakt, iż Strona toczącego się postępowania administracyjnego wskazała na trudności w uzyskaniu wymaganych oświadczeń od sześciu kontrahentów, Prezes UOKiK pismami z dnia 31 stycznia 2012 r. wezwał kontrahentów Wiśniewska-Piwowarczyk Ewa Sklep Wielobranżowy z Sosnowca, Sklep Wielobranżowy Grażyna Kościńska z Sosnowca, ŚWIAT DZIECKA Paweł Kajda z Olkusza, Firma Handlowa „KA&JA” Andrzej Szybalski z Bukowna oraz Firma Handlowa Jerzy Stępiak z Bytomia do złożenia oświadczeń o posiadaniu bądź nieposiadaniu na stanie magazynowym przedmiotowych zabawek.

Ponadto, pismem z dnia 31 stycznia 2012 r. Prezes UOKiK poinformował kontrahenta Studio urody i stylizacji paznokci „Madlen” z Sosnowca o zagrożeniu stwarzanym przez zakupioną zabawkę zestaw Vivid Fish NO. 658 (rybka na baterie, która jeździ i świeci), kod kreskowy 7460745419254 oraz o konieczności zwrotu jej do importera oraz poinformowania Prezesa UOKiK o podjętych działaniach związanych z wycofaniem z obrotu kwestionowanej zabawki bądź złożenie oświadczenia o nieposiadaniu jej na stanie magazynowym. W dniu 7 marca 2012 r. ww. pismo zostało zwrócone do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów przez Poczte Polską z adnotacją „zwrot – nie podjęto w terminie”.

W dniach 10, 13 oraz 17 lutego 2012 r. do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wpłynęły oświadczenia trzech odbiorców o nieposiadaniu na stanie przedmiotowych zabawek oraz oświadczenie jednego kontrahenta o zlikwidowaniu działalności gospodarczej z dniem 1 stycznia 2011 r.

Pismem z dnia 2 marca 2012 r. Prezes UOKiK zlecił Śląskiemu Wojewódzkiemu Inspektorowi Inspekcji Handlowej przeprowadzenie kontroli sprawdzającej u kontrahentów Wiśniewska-Piwowarczyk Ewa Sklep Wielobranżowy z Sosnowca oraz Studio urody

i stylizacji paznokci „Madlen” z Sosnowca, którzy nie udzielili odpowiedzi na skierowane do nich przez Prezesa UOKiK pisma z dnia 31 stycznia 2012 r.

W dniu 15 marca 2012 r. do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wpłynął faks z Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Katowicach przekazujący wyniki kontroli sprawdzającej, która wykazała brak w ofercie sprzedaży u przedsiębiorcy Wiśniewska-Piwowarczyk Ewa Sklep Wielobranżowy z Sosnowca zabawki – zestaw Vivid Fish NO. 658 (rybka na baterie, która jeździ i świeci), kod kreskowy 7460745419254. Ponadto, wykazała, iż przedsiębiorca Behan Magdalena PHU „MADLEN”, prowadząca Studio urody i stylizacji paznokci „Madlen” w Sosnowcu, pod adresem wskazanym przez Stronę, zlikwidowała działalność gospodarczą oraz nie ustalono aktualnego miejsca jej przebywania. Oryginały wpłynęły do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów w dniu 20 marca 2012 r.

Pismem z dnia 16 marca 2012 r. Prezes UOKiK poinformował Stronę, iż przed wydaniem decyzji kończącej postępowanie, na podstawie art. 10 § 1 Kodeksu postępowania administracyjnego, Stronie przysługuje prawo do zapoznania się ze zgromadzonymi aktami sprawy oraz prawo wypowiedzenia się, co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłaszanych żądań.

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. Stroną postępowania może być także dystrybutor.

Marek Wajgelt, prowadzący działalność gospodarczą pod nazwą Marek Wajgelt w Będzinie jest importerem, który wprowadził do obrotu zabawkę – zestaw ITEM NO. 2133 (motyl do popychania), kod kreskowy 7460740402497, zaś dystrybutorem zabawki – zestaw Vivid Fish NO. 658 (rybka na baterie, która jeździ i świeci), kod kreskowy 7460745419254.

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; zaś zgodnie 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, natomiast 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.

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

Badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów z siedzibą w Lublinie (sprawozdanie z badań nr 124/2011) wykazały, że zabawka zestaw ITEM NO. 2133 (motyl do popychania), kod kreskowy 7460740402497 nie spełnia wymagań pkt 5.1b normy PN-EN 71-1+A9:2009 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*”, z uwagi na pojawienie się w wyniku badania małego elementu (w czasie próby wytrzymałości na rozciąganie po przyłożeniu siły mniejszej niż 90 N od zabawki oddzielił się zaczep do mocowania pręta), który mieści się całkowicie w cylindrze do badania małych części.

Badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów z siedzibą w Lublinie (sprawozdanie z badań nr 122/2011) wykazały, że zabawka zestaw Vivid Fish NO. 658 (rybka na baterie, która jeździ i świeci), kod kreskowy 7460745419254 nie spełnia wymagań pkt 5.1b normy PN-EN 71-1+A9:2009 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*”, z uwagi na pojawienie się w wyniku badań małych elementów (w czasie próby wytrzymałości na rozciąganie po przyłożeniu siły mniejszej niż 90 N od zabawki odłączeniu uległo prawe tylne kółko; zaś w wyniku próby wytrzymałości na spadek od zabawki odłączeniu uległo lewe tylne kółko), które mieszczą się całkowicie w cylindrze do badania małych części.

Wyniki badań laboratoryjnych uzasadniały wszczęcie postępowania administracyjnego na podstawie art. 41 ust. 1 ustawy o systemie oceny zgodności.

Postępowanie administracyjne zostało wszczęte wobec przedsiębiorcy Marka Wajgelta, prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą Marek Wajgelt w Będzinie, będącego importerem zabawki – zestaw ITEM NO. 2133 (motyl do popychania), kod kreskowy

7460740402497, zaś dystrybutorem zabawki – zestaw Vivid Fish NO. 658 (rybka na baterie, która jeździ i świeci), kod kreskowy 7460745419254, w związku z zaprzestaniem prowadzenia działalności gospodarczej przez Iwonę Wajgelt, prowadzącą działalność gospodarczą pod nazwą Firma Handlowa Iwona Wajgelt w Będzinie z dniem 31 grudnia 2009 r. na podstawie decyzji Prezydenta Miasta Dąbrowy Górniczej nr 30889/2009 z dnia 31 grudnia 2009 r. o wykreśleniu z ewidencji działalności gospodarczej.

Przedmiotowe zabawki, ze względu na małe elementy, które mieszczą się całkowicie w cylindrze do badania małych części stanowią zagrożenie bezpieczeństwa ich użytkowników, biorąc pod uwagę zdolności dzieci poniżej 3 roku życia. W tym okresie życia dzieci chętnie wkładają przedmioty do buzi, a połknięcie małych elementów (zaczep do mocowania pręta oraz lewe i prawe tylne kółka), które z uwagi na zdolności manualne dzieci, mogą zostać odłączone od zabawki, może skutkować zadławieniem lub uduszeniem dziecka. Tym samym ww. zabawki nie spełniają wymagań określonych w § 8 ust. 2 rozporządzenia oraz pkt 1.4.2. oraz 1.4.3. załącznika Nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia.

Przepis § 8 ust. 2 rozporządzenia stanowi, że podczas projektowania i produkowania zabawek powinny być uwzględnione zdolności dzieci, a tam, gdzie to właściwe, ich opiekunów, w szczególności w przypadku zabawek przeznaczonych dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy lub z innych określonych grup wiekowych.

Natomiast niżej wskazane przepisy Załącznika Nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia stanowią:

- pkt 1.4.2, iż 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;
- pkt 1.4.3, iż 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.

Strona nie kwestionowała przyjętej przez organ prowadzący postępowanie kwalifikacji prawnej stwierdzonych niezgodności.

W toku prowadzonego postępowania przed Prezesem Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów powiadomiono Stronę o możliwości podjęcia działań zmierzających do usunięcia niezgodności ww. wyrobów albo o możliwości wycofania przedmiotowych

wyrobów z obrotu i wyznaczono Stronie termin na ich podjęcie. Poinformowano również, jakie należy przedstawić dowody na okoliczność podjętych działań.

W trakcie toczącego się postępowania administracyjnego po otrzymaniu postanowienia, Przedsiębiorca wyjaśnił, iż przedmiotowe zabawki zostały zakwalifikowane jako nieodpowiednie dla dzieci poniżej 3 roku życia przez ich producenta, a Strona jako dystrybutor zabawek nie miała wpływu na treść ich oznakowania, gdyż dokonała jedynie tłumaczenia oznakowania na język polski. Ponadto wskazała, że z uwagi na budowę przedmiotowe zabawki są odpowiednie dla dzieci powyżej 3 roku życia.

W odpowiedzi na pismo Strony, Prezes UOKiK poinformował, iż złożone wyjaśnienia nie dają podstaw do zmiany stanowiska organu prowadzącego postępowanie administracyjne. Wyjaśnił, iż biorąc pod uwagę funkcje oraz cechy charakterystyczne zakwestionowanych zabawek są one przeznaczone dla dzieci poniżej 3 roku życia i dla tej grupy muszą być bezpieczne. Poinformował, iż badania laboratoryjne przedmiotowych zabawek przeprowadzone w akredytowanym laboratorium wykazały niezgodność przedmiotowych wyrobów z zasadniczymi wymaganiami bezpieczeństwa i w związku z tym Strona została zobowiązana do usunięcia stwierdzonych niezgodności ww. wyrobów albo wycofania ich z obrotu oraz powiadomienia konsumentów o stwarzanym przez nie zagrożeniu.

Przedstawione w toku postępowania administracyjnego przez Stronę dowody, tj.: lista adresowa odbiorców zabawki, faktury VAT potwierdzające nadanie przesyłek pocztowych do kontrahentów, zwroty pocztowe przesyłek wysłanych do kontrahentów, oświadczenia kontrahentów o nieposiadaniu przedmiotowych zabawek na stanie magazynowym, wycinek ogłoszenia prasowego oraz faktura VAT za zamieszczenie ogłoszenia w prasie, a także oświadczenia kontrahentów o nieposiadaniu wyrobu na stanie magazynowym złożone w odpowiedzi na wezwania Prezesa UOKiK oraz wyniki kontroli sprawdzającej, która wykazała brak wyrobu na stanie magazynowym u przedsiębiorcy Wiśniewska-Piwowarczyk Ewa Sklep Wielobranżowy z Sosnowca oraz zlikwidowanie Studia urody i stylizacji paznokci „Madlen” w Sosnowcu przez przedsiębiorcę Magdalenę Behan PHU „MADLEN”, są wystarczającą podstawą do uznania, że wyroby zostały wycofane z obrotu. 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) 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 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 (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
Zastępcy Dyrektora
Departamentu Nadzoru Rynku
Jadwiga Gunerka

Otrzymują:

Marek Wajgelt
ul. Topolowa 32/35
41-303 Dąbrowa Górnicza
adres do korespondencji
ul. Wolności 110B
42-506 Będzin

Do wiadomości:

1. Śląski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej
(KJ.8361.115.2011, KJ.8361.160.2011)
2. a/a