



PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW
MAREK NIECHCIAŁ

DNR-730-276(12)/17(KZ)

Warszawa, 13 marca 2018 r.

DECYZJA DNR-2/74/2018

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów:

- 1) na podstawie art. 84 ust. 1 pkt 2 w zw. z art. 58 ust. 3 pkt 1 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku (Dz. U. z 2017 r., poz. 1398) umarza wszczęte z urzędu postępowanie w sprawie wprowadzenia do obrotu przez przedsiębiorcę Gazelo spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Częstochowie:
 - zabawki Mata piankowa, numer serii: Z2571-Z2571-1712, kod EAN 5907773962311, niezgodnej z wymaganiami określonymi w § 5 ust. 1 i ust. 2 rozporządzenia Ministra Rozwoju i Finansów z dnia 20 października 2016 r. w sprawie wymagań dla zabawek (Dz. U. poz. 1730) oraz pkt 1.4.2 i pkt 1.4.3 załącznika nr 1 „Wymagania dla zabawek” do ww. rozporządzenia,
 - zabawki Układanka pianka, numer serii: Z4605-Z4605-1717, kod EAN 5907773983101, niezgodnej z wymaganiami określonymi w § 5 ust. 1 i ust. 2 rozporządzenia Ministra Rozwoju i Finansów z dnia 20 października 2016 r. w sprawie wymagań dla zabawek (Dz. U. poz. 1730) oraz pkt 1.4.2 i pkt 1.4.3 załącznika nr 1 „Wymagania dla zabawek” do ww. rozporządzenia,w związku z wycofaniem wyrobów z obrotu oraz powiadomieniem użytkowników o stwierdzonych niezgodnościach,
- 2) na podstawie art. 97 ust. 4 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku odstępuje od nałożenia na przedsiębiorcę Gazelo spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Częstochowie, kary pieniężnej za wprowadzenie do obrotu zabawek: Mata piankowa, numer serii: Z2571-Z2571-1712, kod EAN 5907773962311 oraz Układanka pianka, numer serii: Z4605-Z4605-1717, kod EAN 5907773983101, niezgodnych z wymaganiami określonymi w § 5 ust. 1 i ust. 2 rozporządzenia Ministra Rozwoju i Finansów z dnia 20 października 2016 r. w sprawie

wymagań dla zabawek (Dz. U. poz. 1730) oraz pkt 1.4.2 i pkt 1.4.3 załącznika nr 1 „Wymagania dla zabawek” do ww. rozporządzenia, z uwagi na przedstawienie przez ww. przedsiębiorcę dowodów potwierdzających wykonanie postanowienia z dnia 14 listopada 2017 r.

UZASADNIENIE

W toku kontroli przeprowadzonej przez inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Bydgoszczy, w hurtowni zabawek należącej do „IMPERIAL” P.R.K. Andrzejewscy spółka jawna z siedzibą w Bydgoszczy, stwierdzono w ofercie handlowej zabawkę Mata piankowa, numer serii: Z2571-Z2571-1712, kod EAN 5907773962311 oraz zabawkę Układanka pianka, numer serii: Z4605-Z4605-1717, kod EAN 5907773983101.

Zabawka Mata piankowa, numer serii: Z2571-Z2571-1712, kod EAN 5907773962311, zakupiona została przez kontrolowanego na podstawie faktury VAT nr Fv/2513/2017 z dnia 5 września 2017 r. w ilości 23 sztuk od Gazelo spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Częstochowie. Przedsiębiorca ten zakupił wyrób od YIWU CCC ZT IMPORT AND EXPORT CO., LIMITED, CHINA, na podstawie Invoice NO: 070EE-071 z dnia 27 maja 2017 r. oraz dokumentu SAD z dnia 18 lipca 2017 r. w ilości 360 sztuk.

Zabawka Układanka pianka, numer serii: Z4605-Z4605-1717, kod EAN 5907773983101, zakupiona została przez kontrolowanego na podstawie faktury VAT nr Fv/2513/2017 z dnia 5 września 2017 r. w ilości 24 sztuk od Gazelo spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Częstochowie. Przedsiębiorca ten zakupił wyrób od YIWU CCC ZT IMPORT AND EXPORT CO., LIM, CHINA, na podstawie Invoice NO: 070EE-070 z dnia 8 maja 2017 r. oraz dokumentu SAD z dnia 26 czerwca 2017 r. w ilości 696 sztuk.

Przeprowadzona przez inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Bydgoszczy ocena organoleptyczna zabawki Mata piankowa, numer serii: Z2571-Z2571-1712, kod EAN 5907773962311 (sprawozdanie z badań organoleptycznych nr 2) wykazała, iż przedmiotowa zabawka nie spełnia wymagań określonych w pkt 5.1 a normy PN-EN 71-1:2015-01 „Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: „Właściwości mechaniczne i fizyczne”, z uwagi na obecność w sześciu blokach maty odłączalnych elementów, tj. oczu zwierzątek: żabki, słonia, żółwia, koguta i dwóch kaczek, mieszczących się całkowicie w cylindrze do badania małych części.

Badania organoleptyczne zabawki Układanka pianka, numer serii: Z4605-Z4605-1717, kod EAN 5907773983101 (sprawozdanie z badań organoleptycznych nr 1), przeprowadzone przez inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Bydgoszczy wykazały,

iż odłączalne elementy czterech bloków układanki, tj. elementy samolotu (kółko), auta (reflektory), statku kosmicznego (okienko, nóżka) i helikoptera (okienko), mieszczą się całkowicie w cylindrze do badania małych części.

Z uwagi na to, że wyroby nie spełniały wymagań, akta kontroli przekazano do Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, zwanego dalej: „Prezesem UOKiK” celem wszczęcia z urzędu postępowania administracyjnego w sprawie wprowadzonych do obrotu lub oddanych do użytku wyrobów niezgodnych z wymaganiami.

Pismem z dnia 8 listopada 2017 r. Prezes UOKiK uznał za zasadne wszczęcie postępowania administracyjnego:

a) w sprawie wprowadzenia do obrotu przez przedsiębiorcę Gazelo spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Częstochowie dalej: „strona postępowania”, zabawki Mata piankowa, numer serii: Z2571-Z2571-1712, kod EAN 5907773962311, niezgodnej z wymaganiami określonymi w § 5 ust. 1 i ust. 2 rozporządzenia Ministra Rozwoju i Finansów z dnia 20 października 2016 r. w sprawie wymagań dla zabawek (Dz. U. poz. 1730), zwanego dalej: „rozporządzeniem” oraz pkt 1.4.2 i pkt 1.4.3 załącznika nr 1 „Wymagania dla zabawek” do rozporządzenia, z uwagi na obecność małych elementów, które mieszczą się całkowicie w cylindrze do badania małych części i stwarzają ryzyko uduszenia lub udławienia się dziecka oraz zabawki Układanka pianka, numer serii: Z4605-Z4605-1717, kod EAN 5907773983101, niezgodnej z wymaganiami określonymi w § 5 ust. 1 i ust. 2 rozporządzenia oraz pkt 1.4.2 i pkt 1.4.3 załącznika nr 1 „Wymagania dla zabawek” do rozporządzenia, z uwagi na obecność małych elementów, które mieszczą się całkowicie w cylindrze do badania małych części i stwarzają ryzyko uduszenia lub udławienia się dziecka,

b) w sprawie nałożenia na stronę postępowania kary pieniężnej za wprowadzenie do obrotu zabawki Mata piankowa, numer serii: Z2571-Z2571-1712, kod EAN 5907773962311 oraz zabawki Układanka pianka, numer serii: Z4605-Z4605-1717, kod EAN 5907773983101, niezgodnych z wymaganiami rozporządzenia.

Postanowieniem z dnia 14 listopada 2017 r. Prezes UOKiK wyznaczył stronie postępowania termin 30 dni na przedstawienie dowodów na okoliczność usunięcia niezgodności lub wycofania wyrobów z obrotu oraz powiadomienia konsumentów o stwierdzonych nieprawidłowościach. Wyjaśnił ponadto, jakie dowody należy przedstawić na potwierdzenie wskazanych działań. Strona postępowania została poinformowana również o tym, iż organ nadzoru rynku odstąpi od nałożenia kary pieniężnej, jeżeli przedstawione zostaną wszystkie dowody potwierdzające wykonanie wskazanego postanowienia.

Pismem z dnia 21 grudnia 2017 r. strona postępowania zwróciła się do Prezesa UOKiK o przedłużenie terminu na wykonanie postanowienia, na co nie uzyskała zgody (pismo z dnia 5 stycznia 2018 r.).

W piśmie z dnia 29 grudnia 2017 r., które wpłynęło do UOKiK w dniu 4 stycznia 2018 r., strona postępowania oświadczyła, iż nie posiada na stanie magazynowym wyrobów i dowody Invoice NO: 070EE-071 z dnia 27 maja 2017 r. oraz Invoice NO: 070EE-070 z dnia 8 maja 2017 r. to jedyne dokumenty na podstawie, których dokonano zakupu tych wyrobów. W załączeniu strona postępowania przekazała listy odbiorców wyrobów oraz wydruk ogłoszenia ze strony internetowej. Jednocześnie strona postępowania oświadczyła, iż na listach odbiorców występuje różnica w ilości 1 sztuki, bo są to wzory handlowe, którymi posługiwał się przedstawiciel handlowy. Z przekazanej listy odbiorców zabawki Mata piankowa, numer serii: Z2571-Z2571-1712, kod EAN 5907773962311, wynikało iż wyrób został sprzedany 19 odbiorcom w ilości 347 sztuk oraz detalicznie w ilości 12 sztuk. Natomiast zabawka Układanka pianka, numer serii: Z4605-Z4605-1717, kod EAN 5907773983101, została sprzedana 35 odbiorcom w ilości 651 sztuk oraz detalicznie w ilości 44 sztuk.

Pismami z dnia 15 i 17 stycznia 2018 r. strona postępowania przesłała oświadczenia kontrahentów dotyczące stanu posiadania przedmiotowych wyrobów oraz faktury korygujące, poświadczające zwrot zabawek. Ponadto strona postępowania przekazała egzemplarz gazety o zasięgu ogólnopolskim, w którym zamieszczono ogłoszenie.

W piśmie z dnia 30 stycznia 2018 r. Prezes UOKiK zwrócił się do strony postępowania z prośbą o złożenie oświadczenia odnośnie ilości zwróconych przez dystrybutorów zabawek oraz sposobu ich zagospodarowania.

W odpowiedzi, strona postępowania pismem z dnia 7 lutego 2018 r. poinformowała Prezesa UOKiK, iż zabawka Mata piankowa, numer serii: Z2571-Z2571-1712, kod EAN 5907773962311, została zwrócona przez dystrybutorów w ilości 21 sztuk, natomiast zabawka Układanka pianka, numer serii: Z4605-Z4605-1717, kod EAN 5907773983101, w ilości 104 sztuk. Powyższe wyroby zostały przekazane do zniszczenia, na dowód czego nadesłano kartę przekazania odpadów.

Pismem z dnia 19 lutego 2018 r. Prezes UOKiK poinformował stronę postępowania o przysługującym jej prawie do zapoznania się z aktami i wypowiedzenia się co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań oraz o możliwości przedstawienia stanowiska w sprawie. Z przysługujących uprawnień strona postępowania nie skorzystała.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów ustalił i stwierdził:

Przedsiębiorca Gazelo spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Częstochowie jest importerem zabawki Mata piankowa, numer serii: Z2571-Z2571-1712, kod EAN 5907773962311 oraz zabawki Układanka pianka, numer serii: Z4605-Z4605-1717, kod EAN 5907773983101.

Zgodnie z art. 79 ust. 1 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku, stroną postępowania jest wyłącznie podmiot gospodarczy, wobec którego postępowanie zostało wszczęte. Podmiotem gospodarczym, według art. 4 pkt 19 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku jest producent, upoważniony przedstawiciel, importer, dystrybutor albo instalator.

Według art. 4 pkt 9 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku importerem jest osoba fizyczna lub prawna albo jednostka organizacyjna nieposiadająca osobowości prawnej, mająca miejsce zamieszkania albo 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 wyroby pochodzące z państw trzecich. Przepis art. 4 pkt 26 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku stanowi, że przez wprowadzenie do obrotu należy rozumieć udostępnienie wyrobu na rynku po raz pierwszy. Przez udostępnienie wyrobu na rynku należy natomiast rozumieć każde dostarczenie wyrobu w celu jego dystrybucji, konsumpcji lub używania na rynku państwa członkowskiego Unii Europejskiej lub państwa członkowskiego Europejskiego Porozumienia o Wolnym Handlu (EFTA) – strony umowy o Europejskim Obszarze Gospodarczym, w ramach działalności gospodarczej, odpłatnie lub nieodpłatnie (art. 4 pkt 23 ww. ustawy).

Przepis art. 5 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku stanowi, iż wyroby wprowadzane do obrotu lub oddawane do użytku muszą spełniać wymagania. Wymagania dla wyrobów podlegających ocenie zgodności określają przepisy wydane na podstawie art. 12 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku. W przypadku zabawek, zastosowanie mają przepisy rozporządzenia Ministra Rozwoju i Finansów w sprawie wymagań dla zabawek.

Na podstawie art. 58 ust. 3 pkt 1 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku postępowania w sprawie wprowadzonych do obrotu lub oddanych do użytku wyrobów niezgodnych z wymaganiami prowadzi Prezes UOKiK.

Przeprowadzona przez inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Bydgoszczy ocena organoleptyczna wykazała, iż zabawka Mata piankowa, numer serii: Z2571-Z2571-1712, kod EAN 5907773962311 oraz zabawka Układanka pianka, numer serii: Z4605-Z4605-1717, kod EAN 5907773983101, nie spełniają wymagań określonych w pkt 5.1 a normy PN-EN 71-1:2015-01 „Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: „Właściwości mechaniczne i fizyczne”.

Stwierdzone niezgodności uzasadniały wszczęcie przez Prezesa UOKiK postępowania w sprawie wprowadzenia do obrotu zabawek: Mata piankowa, numer serii: Z2571-Z2571-1712, kod EAN 5907773962311 oraz Układanka pianka, numer serii: Z4605-Z4605-1717, kod EAN 5907773983101, niezgodnych z w § 5 ust. 1 i ust. 2 rozporządzenia oraz pkt 1.4.2 i pkt 1.4.3 załącznika nr 1 „Wymagania dla zabawek” do rozporządzenia.

Zgodnie z brzmieniem § 5 ust. 1 rozporządzenia zabawki, a także zawarte w nich substancje chemiczne nie mogą stanowić zagrożenia dla bezpieczeństwa i zdrowia dzieci lub osób trzecich podczas przewidywanego okresu ich użytkowania, zgodnie z przeznaczeniem lub w sposób możliwy do przewidzenia, z uwzględnieniem zachowania się dzieci. Przepis § 5 ust. 2 rozporządzenia określa, że podczas projektowania i produkowania zabawek uwzględnia się zdolności dzieci, a tam, gdzie jest to uzasadnione, również ich opiekunów, w szczególności w przypadku zabawek przeznaczonych dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy lub z innych określonych grup wiekowych.

Punkt 1.4.2 załącznika nr 1 „Wymagania dla zabawek” do ww. rozporządzenia stanowi, iż zabawki i ich części muszą mieć takie wymiary, aby nie stwarzać ryzyka uduszenia przez odcięcie dopływu powietrza w wyniku wewnętrznego zatkania przez zabawki lub ich części, zaklinowane w ustach, gardle lub przy wejściu do dolnych dróg oddechowych. Zgodnie z pkt 1.4.3 załącznika nr 1 pkt 1 „Wymagania w zakresie właściwości fizycznych i mechanicznych” do rozporządzenia zabawki i ich części przeznaczone dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy, a także wszystkie 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 wszystkich dających się odłączyć elementów tych zabawek.

Prezes UOKiK wyznaczył stronie postępowania termin na przedstawienie dowodów potwierdzających podjęcie działań dobrowolnych i wskazał, jakie dowody należy przedstawić na powyższą okoliczność.

Strona postępowania podjęła działania mające na celu wycofanie wyrobów z obrotu i powiadomienie konsumentów o stwierdzonych nieprawidłowościach. Dowody nadesłane przez

stronę postępowania w postaci: listy 19 odbiorców zabawki Mata piankowa, numer serii: Z2571-Z2571-1712, kod EAN 5907773962311, faktur korygujących poświadczających zwrot wyrobu od 4 dystrybutorów w ilości 21 sztuk i oświadczeń wszystkich odbiorców dotyczących stanu posiadania przedmiotowej zabawki oraz listy 35 odbiorców zabawki Układanka pianka, numer serii: Z4605-Z4605-1717, kod EAN 5907773983101, faktur korygujących poświadczających zwrot wyrobów od 12 dystrybutorów w ilości 104 sztuk, a także oświadczeń uzyskanych od wszystkich odbiorców dotyczących stanu posiadania przedmiotowej zabawki wraz z dowodem utylizacji wszystkich zwróconych wyrobów, dowody zamieszczenia ogłoszenia w gazecie o zasięgu ogólnopolskim oraz na stronie internetowej, stanowią w ocenie Prezesa UOKiK wystarczającą podstawę do stwierdzenia, że przedmiotowe wyroby nie znajdują się w obrocie, a konsumenci zostali powiadomieni o istniejących niezgodnościach.

W świetle art. 4 pkt 27 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku przez wycofanie z obrotu należy rozumieć działanie, którego celem jest zapobieżenie udostępnieniu wyrobu na rynku w danym łańcuchu dostaw.

Dowody przez nią przedstawione, stanowią w ocenie Prezesa UOKiK wystarczającą podstawę do stwierdzenia, że przedmiotowe wyroby nie znajdują się w obrocie, a konsumenci zostali poinformowani o istniejących niezgodnościach.

Zgodnie z art. 84 ust. 1 pkt 2 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku, organ nadzoru rynku prowadzący postępowanie wydaje decyzję o umorzeniu postępowania, jeżeli stwierdzi, że wyrób został wycofany z obrotu lub użytku, odzyskany, zniszczony lub powiadomiono użytkowników o stwierdzonych niezgodnościach.

Mając ponadto na względzie, iż przedłożone w toku postępowania dowody, stanowią o wykonaniu postanowienia Prezesa UOKiK z dnia 14 listopada 2017 r., Prezes UOKiK odstąpił od nałożenia na stronę postępowania kary pieniężnej, z tytułu wprowadzenia do obrotu wyrobów niezgodnych z wymaganiami.

Jak wynika z art. 97 ust. 4 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku, organ nadzoru rynku odstępuje od nałożenia kary pieniężnej, jeżeli podmiot gospodarczy, podlegający karze, przedstawił dowody potwierdzające wykonanie postanowienia, o którym mowa w art. 82 ust. 1 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku.

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

Pouczenie

1. Na podstawie art. 127 § 3 oraz art. 129 § 2 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. - Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2017 r. poz. 1257 z późn. zm.), w związku z art. 63 ust. 2 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności

i nadzoru rynku (Dz. U. z 2017 r. poz. 1398), strona postępowania może w terminie 14 dni od dnia doręczenia decyzji, zwrócić się do Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów z wnioskiem o ponowne rozpatrzenie sprawy.

2. Zgodnie z art. 52 § 3, art. 53 § 1 i art. 54 § 1 w związku z art. 3 § 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. - Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (Dz. U. z 2017 r. poz. 1369, z późn. zm.), strona postępowania może wnieść skargę do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie, za pośrednictwem Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, w terminie 30 dni od dnia doręczenia decyzji, bez skorzystania z prawa do zwrócenia się z wnioskiem o ponowne rozpatrzenie sprawy. Wpis od skargi wynosi 200 zł.

3. Na podstawie art. 243 § 1 w związku z art. 244 § 1, art. 245 § 1 i art. 246 § 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. - Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (Dz. U. z 2017 r. poz. 1369, z późn. zm.), stronie postępowania składającej skargę na decyzję Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie przysługuje możliwość ubiegania się o przyznanie prawa pomocy w zakresie całkowitym lub częściowym, na jej wniosek złożony przed wszczęciem postępowania sądowoadministracyjnego lub w jego toku, polegającego na zwolnieniu od kosztów sądowych oraz ustanowieniu adwokata, radcy prawnego, doradcy podatkowego lub rzecznika patentowego. Wniosek ten wolny jest od opłat sądowych. Wymogi formalne wniosku określone zostały w art. 252 § 1 i § 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. - Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi.

4. Zgodnie z art. 127a § 1 i § 2 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. - Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2017 r. poz. 1257 z późn. zm.), w trakcie biegu terminu do wniesienia wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy strona postępowania może zrzec się prawa do wniesienia wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy wobec Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, który wydał decyzję. Z dniem doręczenia Prezesowi Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów oświadczenia o zrzeczeniu się prawa do wniesienia wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy, decyzja staje się ostateczna i prawomocna.

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