



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR-730-207(30)/12/KBO/DW

Warszawa, dnia 3 lipca 2013 r.

DECYZJA DNR-2/131/2013

Na podstawie art. 41 c 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 w sprawie wprowadzonej do obrotu przez Auchan Polska Sp. z o. o. z siedzibą w Piasecznie zabawki laleczka 26 cm 8114PH, kod EAN 3245675422857, niezgodnej z zasadniczymi wymaganiami bezpieczeństwa określonymi w pkt 1.4.2 i pkt 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. z 2011 r. Nr 83, poz. 454 ze zm.), zwanego dalej „rozporządzeniem”, w związku z wycofaniem wyrobu z obrotu.

UZASADNIENIE

W toku kontroli przeprowadzonej w Centrum Handlowym w Mikołowie, przy ul. Gliwickiej 3, należącym do Auchan Polska Sp. z o. o. z siedzibą w Piasecznie, inspektorzy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Katowicach, delegatura w Częstochowie, stwierdzili w ofercie handlowej m. in. zabawkę laleczka 26 cm 8114PH, kod EAN 3245675422857.

W toku kontroli inspektorom Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Katowicach, delegatura w Częstochowie (nr akt kontroli KJ.8361.122.2012, KJ.8361.180.2012), okazano faktury nr INVAHK11083179 z dnia 23 sierpnia 2011 r., wystawioną przez WORLD DISTRIBUTION ASIA TRADING COMPANY LTD., 2503 BANK AMERICA TOWER 12, HARCOURT ROAD CENTRAL HONG KONG, jako dowód zakupu przedmiotowego wyrobu.

Zabawka lalka ma ok. 240 cm długości. Wykonana jest z tworzywa sztucznego. Lalka posiada głęboko osadzone plastikowe oczy, obracającą się głowę oraz ruchome kończyny. Ubrana jest w zdejmowane ubranko wykonane z materiału włókienniczego i zapinane na rzep. Lalka na głowie ma opaskę z materiału włókienniczego przytwierdzoną do głowy za pomocą dwóch plastikowych ości (plomb). Lalka jest niestarannie gratowana, w kilku miejscach na plastikowych szwach znajdują się nieusunięte wypływy tworzywa sztucznego. Opakowanie zabawki to bezbarwna, przezroczysta

torebka foliowa o obwodzie otworu ok. 350 mm, zamknięta tekturą zgiętą w górę i zszyta metalowymi nitami.

Na tekturce zamykającej opakowanie znajdują się m. in. następujące informacje:

- „3+”,
- znak graficzny dotyczący wieku (0-3),
- „UWAGA! Nie nadaje się dla dzieci poniżej 3 roku życia”,
- znak CE,
- „Dystrybutor: Auchan Polska Sp. z o. o., ul. Puławska 46, 05-500 Piaseczno”,
- „AUCHAN – SNC OIA 200, rue la Recherche 59650 Villeneuve d’Ascq France”,
- „Made in China 810334, #8114PH kod kreskowy 3245675422857”.

Ze względu na cechy zabawki, na zlecenie Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej w Katowicach, zabawkę poddano badaniom o surowszych parametrach.

Badania laboratoryjne przeprowadzone przez Specjalistyczne Laboratorium Badania Zabawek Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wykazały niezgodności ww. wyrobu z wymaganiami pkt 5.1 zharmonizowanej normy *PN-EN 71-1:2011 Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne*, z uwagi na pojawienie się w wyniku badania małego elementu (ość mocująca opaskę do głowy), mieszczącego się całkowicie w cylindrze do badania małych części (sprawozdanie z badań Nr 172/2012 z dnia 28 maja 2012 r.).

Powyższa nieprawidłowość stanowi niezgodności z pkt 1.4.2 i pkt 1.4.3 Załącznika Nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia, z uwagi na odłączenie się od zabawki małego elementu, który mieści się całkowicie w cylindrze do badania małych części, co może stwarzać ryzyko uduszenia użytkownika, poprzez odcięcie mu dopływu powietrza w wyniku wewnętrznego zatkania, zaklinowanie w ustach, gardle lub przy wejściu do dolnych dróg oddechowych lub też w wyniku połknięcia lub przedostania się do dróg oddechowych.

Zważywszy na to, że kontrolowany wyrób nie spełniał zasadniczych wymagań bezpieczeństwa, Śląski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej wydał w dniu 17 lipca 2012 roku, na podstawie art. 40k ust. 1 ustawy o systemie oceny zgodności, decyzję zakazującą Auchan Polska Sp. z o. o. z siedzibą w Piasecznie, udostępniania 63 szt. zabawki *laleczka 26 cm 8114PH, kod EAN 3245675422857*, do dnia 17 września 2012 r.

Pismem z dnia 20 sierpnia 2012 r. (doręczonym stronie w dniu 24 sierpnia 2012 r.), Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów zawiadomił Auchan Polska Sp. z o. o. z siedzibą w Piasecznie o wszczęciu postępowania administracyjnego w sprawie zabawki *laleczka*

26 cm 8114PH, kod EAN 3245675422857, niezgodnej z zasadniczymi wymaganiami bezpieczeństwa określonymi w pkt 1.4.2 i pkt 1.4.3 Załącznika Nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia.

Jednocześnie Prezes UOKiK zwrócił się do strony z prośbą o przesłanie kopii wszystkich faktur, na podstawie których dokonała zakupu przedmiotowego wyrobu oraz dokumentu odprawy celnej SAD oraz dostarczenie pełnej listy odbiorców przedmiotowego wyrobu, ze wskazaniem ilości wyrobów dostarczonych każdemu z nich i okresu, w którym były one wprowadzane do obrotu w terminie 7 dni od dnia otrzymania niniejszego pisma.

Wraz z pismem z dnia 29 sierpnia 2012 r. (wpłynęło do UOKiK w dniu 3 września 2012 r.) strona przesłała kopię faktury nr 00158809 z dnia 17 lipca 2012 r., na podstawie której – jak wyjaśniła – za pośrednictwem platformy logistycznej we Francji, zakupiła 3528 szt. przedmiotowej zabawki od producenta chińskiego. Ponadto, strona poinformowała, że z racji tego, iż wyrób został zakupiony na terenie Unii Europejskiej nie posiada dokumentu odprawy celnej SAD oraz, że wyrób został wprowadzony do obrotu w dniu 3 marca 2011 r. Strona przesłała także zestawienie sklepów należących do niej, w których sprzedawany był przedmiotowy wyrób. Łącznie dostarczono do sklepów, według zestawienia, 1 444 szt. wyrobu.

Mając na uwadze zgromadzony w sprawie materiał dowodowy, jak też niezgodność wyrobu z zasadniczymi wymaganiami o poważnym charakterze, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów stwierdził, iż zasadne jest przedłużenie zakazu Śląskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej z dnia 17 lipca 2012 r. do czasu zakończenia postępowania. Decyzją z dnia 14 września 2012 r., DNR-2/191/2012, Prezes UOKiK przedłużył zakaz udostępniania 63 szt. przedmiotowego wyrobu do czasu zakończenia postępowania.

Postanowieniem z dnia 19 listopada 2012 r. (doręczonym stronie w dniu 23 listopada 2012 r.) Prezes UOKiK wyznaczył stronie termin 21 dni na wycofanie wyrobu z obrotu oraz powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach wyrobu z zasadniczymi wymaganiami w jednym dzienniku (gazecie) o zasięgu ogólnopolskim w formie ogłoszenia o wielkości min. 7/7 cm. Strona została powiadomiona, jakie dowody należy przedstawić na okoliczność podjętych działań.

Prezes UOKiK zwrócił się także do strony o wyjaśnienie z czego wynika różnica pomiędzy liczbą zabawek zakupionych od chińskiego producenta a łączną liczbą wyrobów wprowadzonych do obrotu. Z dokumentów przedłożonych przez stronę wynika to, iż za pośrednictwem platformy logistycznej we Francji, zakupiła ona 3528 szt. przedmiotowej zabawki od producenta chińskiego, a łącznie dostarczono do sklepów według zestawienia 1 444 szt.

Pismem z dnia 6 grudnia 2012 r. (wpłynęło do UOKiK w dniu 7 grudnia 2012 r.) strona złożyła wniosek o przedłużenie terminu na przedstawienie ww. dokumentów do dnia 28 grudnia 2012 r.

Pismem z dnia 13 grudnia 2012 r. Prezes UOKiK przychylił się do wniosku strony i przedłużył termin na wykonanie postanowienia Prezesa UOKiK z dnia 19 listopada 2012 r. do dnia 28 grudnia 2013 r.

Pismem z dnia 27 grudnia 2013 r. (wpłynęło do UOKiK w dniu 28 grudnia 2013 r.) strona wyjaśniła, iż niezgodność pomiędzy ilością zakupionego wyrobu a liczbą wyrobów wprowadzonych do obrotu wynikała z pomyłki pracowników kontrolowanego sklepu. Ponadto, strona przesłała listę 29 sklepów należących do niej, w których sprzedawano przedmiotowy wyrób oraz kserokopię gazety, w której zamieszczono ogłoszenie z powiadomieniem konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach wyrobu z zasadniczymi wymaganiami.

Prezes UOKiK pismem z dnia 11 stycznia 2013 r. (doręczonym stronie w dniu 16 stycznia 2013 r.) wezwał stronę do przedstawienia dowodów zakupu przedmiotowego wyrobu.

Wraz z pismem z dnia 23 stycznia 2013 r. (wpłynęło do UOKiK w dniu 24 stycznia 2013 r.) oraz z dnia 23 stycznia 2013 r. (wpłynęło do UOKiK w dniu 25 stycznia 2013 r.) strona przesłała faktury, na podstawie których dokonała zakupu przedmiotowego wyrobu.

W dniu 31 stycznia 2013 r. pracownik UOKiK w rozmowie telefonicznej z pełnomocnikiem strony zwrócił uwagę na rozbieżności w ilości sztuk wyrobu deklarowanych na fakturach oraz w oświadczeniach oraz na konieczność poświadczenia za zgodność z oryginałem przedłożonych faktur (dowód: notatka służbowa z dnia 31.01.2013 r.).

Pismem z dnia 4 lutego 2013 r. (wpłynęło do UOKiK w dniu 8 lutego 2013 r.) strona, odnosząc się do konieczności poświadczenia za zgodność z oryginałem przedkładanych faktur, poinformowała, że przedstawione faktury są wydrukiem elektronicznej faktury. Strona podniosła także fakt, iż takie faktury nie podlegają obowiązkowi poświadczenia za zgodność z oryginałem.

W odpowiedzi, pismem z dnia 14 marca 2013 r., Prezes UOKiK zwrócił się o przekazanie wydruków faktur potwierdzających zakup przedmiotowego wyrobu wraz z oświadczeniami osób uprawnionych do reprezentacji spółki, iż są one zgodne z prawdą. Ponadto, Prezes UOKiK ponownie zwrócił uwagę na niewyjaśnione rozbieżności pomiędzy ilością sztuk wyrobu wprowadzonych do obrotu a ilością wycofanych z obrotu.

W celu sprawdzenia ww. informacji, Prezes UOKiK zlecił Mazowieckiemu Wojewódzkiemu Inspektorowi Inspekcji Handlowej przeprowadzenie kontroli w siedzibie strony. Zakres przedmiotowej kontroli obejmował ustalenie czy kontrolowana spółka wykonała postanowienie Prezesa UOKiK z dnia 19 listopada 2012 r. w zakresie wycofania wyrobu z obrotu, w szczególności

ile sztuk wyrobu zakupiono, ile wprowadzono do obrotu, ile sprzedano oraz jaki był stan magazynowy, a także ujawnienie wszystkich dokumentów, na podstawie których kontrolowana zakupiła przedmiotowy wyrób.

W toku kontroli przeprowadzonej w dniach 16-30 kwietnia 2013 r. w Auchan Polska Sp. z o. o. z siedzibą w Piasecznie, inspektorzy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Warszawie ustalili, iż kontrolowana spółka zakupiła 6228 szt. przedmiotowego wyrobu w okresie od 23.08.2011 r. do 17.07.2012 r., do dnia 16.04.2013 r. zostało sprzedanych 2280 szt. wyrobu. Ponadto ustalono, że w dniu 27.12.2012 r. na stanie magazynowym sklepów znajdowało się 3876 szt. wyrobu, natomiast w dniu 16.04.2013 r. – 2008 szt. wyrobu.

Strona oświadczyła, iż do dnia 16.04.2013 r. 1868 szt. wyrobu poddano utylizacji, na dowód czego zostaną przesłane do Prezesa UOKiK stosowne dokumenty. Odnosząc się natomiast do różnicy pomiędzy ilością zakupionych zabawek a liczbą sprzedanych i wycofanych z obrotu sztuk wyrobu, oświadczył, iż ubytek 72 szt. wyrobu mieści się w typowych stratach wyrobów, spowodowanych kradzieżami, zaginięciami lub uszkodzeniami.

Strona przekazała też kserokopię ogłoszenia z powiadomieniem konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach wyrobu, zamieszczonego w dzienniku o zasięgu ogólnopolskim.

W związku z brakiem doręczenia do Prezesa UOKiK dowodu zniszczenia wszystkich sztuk wyrobu, Prezes UOKiK pismem z dnia 14 maja 2013 r. (doręczonym stronie w dniu 20 maja 2013 r.) zwrócił się do strony o przedstawienie protokołów zniszczenia wszystkich sztuk wyrobu.

Wraz z pismem z dnia 22 maja 2013 r. (wpłynęło do UOKiK w dniu 27 maja 2013 r.) strona przesłała dowód dokonania opłaty od pełnomocnictwa oraz dowody na dokonanie utylizacji wszystkich sztuk przedmiotowego wyrobu.

Pismem z dnia 7 czerwca 2013 r. strona została poinformowana o wynikających z art. 10 k.p.a. uprawnieniach do czynnego udziału w sprawie, w tym m.in. zapoznania się z zebrany materiałem dowodowym oraz możliwości wypowiedzenia się co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań.

Z uprawnień tych strona nie skorzystała.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów ustalił i stwierdził, co następuje:

Na podstawie art. 41a ust. 1 ustawy o systemie oceny zgodności, stroną postępowania jest osoba, która wprowadziła do obrotu lub oddała do użytku wyrób niezgodny z zasadniczymi lub innymi wymaganiami, wobec której postępowanie zostało wszczęte. Stroną postępowania może być również dystrybutor.

Ustalono, że Auchan Polska Sp. z o. o. z siedzibą w Piasecznie jest dystrybutorem wyrobu zabawka laleczka 26 cm 8114PH, kod EAN 3245675422857.

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.

Przepis art. 6 ust. 1 pkt 1 ustawy o systemie oceny zgodności stanowi, iż wyroby wprowadzane do obrotu lub oddawane do użytku podlegają ocenie zgodności z zasadniczymi wymaganiami określonymi w przepisach wydanych na podstawie art. 9 ust. 1 ww. ustawy. W przypadku zabawek, zastosowanie mają przepisy rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek.

Badania laboratoryjne wykazały, że przedmiotowa zabawka jest niezgodna z wymaganiami określonymi w pkt 1.4.2 i pkt 1.4.3 Załącznika Nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia, z uwagi na pojawienie się w wyniku badania małego elementu (ość mocująca opaskę do głowy), mieszczącego się całkowicie w cylindrze do badania małych części, co może 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.

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.

Stwierdzone niezgodności uzasadniały wszczęcie przez Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów postępowania w sprawie wprowadzenia do obrotu wyrobu niezgodnego z zasadniczymi wymaganiami określonymi w przepisach rozporządzenia.

W wyniku zasadnie wszczętego postępowania administracyjnego, strona wycofała ww. wyrób z obrotu, na dowód czego przedstawiła protokoły utylizacji wszystkich sztuk wyrobu, znajdującego się we wszystkich sklepach należących do strony. Strona powiadomiła również konsumentów o stwarzanych przez wyrób zagrożeniach w jednym dzienniku ogólnopolskim, na dowód czego przekazała egzemplarz gazety zawierający stosowane ogłoszenie. W oparciu o wyniki kontroli sprawdzającej oraz przekazanych przez stronę dowodów, Prezes UOKiK uznał przedstawiony w toku postępowania materiał dowodowy za wystarczający do stwierdzenia, iż przedmiotowy wyrób nie będzie już udostępniany konsumentom.

Zgodnie zaś z art. 41c ust. 2 pkt 2 ustawy o systemie oceny zgodności, organ prowadzący postępowanie wydaje decyzję o umorzeniu postępowania, jeżeli niezgodność wyrobu z zasadniczymi wymaganiami została usunięta albo 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 w związku z art. 129 § 2 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. - Kodeks postępowania administracyjnego (tekst jedn. 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.

Otrzymują:

Dorota Winsztal
pełnomocnik
Auchan Polska Sp. z o. o.
Ul. Puławska 46
05-500 Piaseczno

Do wiadomości:

1. Śląski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej (KJ.8361.122.2012, KJ.8361.180.2012)
2. a/a

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

Jadwiga Gunerka