



PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW
MAREK NIECHCIAŁ
DNR-730-284(5)/17/WK

Warszawa, 22 marca 2018 r.

DECYZJA DNR-2/95/2018

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów na podstawie art. 84 ust. 1 pkt 2 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 administracyjne wobec przedsiębiorcy – AUCHAN POLSKA sp. z o.o. z siedzibą w Piasecznie, w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki zestaw łuczniczy ITEM NO.:SPDH1031 Batch NO. 122016, kod EAN 3245676158946, niezgodnej z wymaganiami dla zabawek określonymi w § 5 ust. 1 rozporządzenia Ministra Rozwoju i Finansów z dnia 20 października 2016 r. w sprawie wymagań dla zabawek (Dz. U. poz. 1730) w związku z ppkt 1.4.2. i ppkt 1.4.3. załącznika nr 1 „Wymagania dla zabawek” pkt 1 „Wymagania w zakresie właściwości fizycznych i mechanicznych” do ww. rozporządzenia, w związku z wycofaniem wyrobu z obrotu oraz powiadomieniem użytkowników o stwierdzonych niezgodnościach wyrobu.

UZASADNIENIE

W toku kontroli przeprowadzonej w Centrum Handlowym w Gdańsku, należącym do AUCHAN POLSKA sp. z o.o. z siedzibą w Piasecznie, inspektorzy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Gdańsku, stwierdzili w ofercie handlowej, m.in. ww. wyrób.

Z materiału dowodowego zgromadzonego w toku prowadzonego postępowania kontrolnego wynika, że zestaw łuczniczy w ilości **6 528** sztuk zostały dostarczony do AUCHAN POLSKA sp. z o.o. z siedzibą w Piasecznie przez SNC ORGANISATION INTRA – GROUPE DES ACHATS/ GROUPE AUCHAN, Rue de la Recherche, Batimanet Colibri, Ler Etage 59650 Villeneuve D' ASQ, France na podstawie faktury 87114531 z dnia 30 stycznia 2017 r.



Zabawką jest plastikowy łuk o długości 560 mm, do którego dołączono trzy plastikowe strzały z przyssawkami. Łuk posiada cięciwę wykonaną z elastycznej linki. Na tekturowej części opakowania nadrukowano:

- znak CE;
- importer: Auchan Polska sp. z o.o., ul. Puławska 46, 05-500 Piaseczno;
- nazwa wyrobu: zestaw łuczniczy;
- kod EAN 3245676158946;
- item NO. SPDH 1031;
- BATCH NO. 122016;
- Made in China;
- SHANTOU DIHUA TRADING CO.LTD., address: No. 71, Hengshan Road, Shantou, China;
- Ostrzeżenie! Nie nadaje się dla dzieci poniżej 36 miesięcy. Zawiera drobne elementy. Ryzyko uduszenia. Powyższe informacje mogą być w przyszłości użyteczne, koniecznie zachować. Nie strzelaj pociskami innymi niż dostarczone lub zalecane przez producenta. Ostrzeżenie. Nie celować w oczy i twarz;
- 12/2016.

Na naklejce umieszczono: SHANTOU DIHUA TRADING CO.LTD., address: No. 71, Hengshan Road, Shantou, China, SPDH1031, 12/2016.

Pomorski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej posiłkując się Wytycznymi do klasyfikacji zabawek ISO/TR 8124-8:2016 zakwalifikował zabawkę do kategorii 2 (Tabela A2) „Zabawki do aktywności fizycznej” Podkategoria 2.11 „Zabawki naśladowujące sprzęt sportowy”.

Badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów w Lublinie (sprawozdanie z badań nr 232/2017 z dnia 8 września 2017 r.) na zlecenie Pomorskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej wykazały, że ww. zabawka jest niezgodna z pkt 4.17.1 b normy PN-EN 71-1:2015-01 „Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne”, z uwagi na odłączenie się od dwóch strzał - przyssawek, które przechodzą przez wzornik E.

Pomorski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej stwierdził, że zabawka nie spełnia zasadniczych wymagań dla zabawek określonych w § 5 ust. 1 rozporządzenia Ministra Rozwoju i Finansów z dnia 20 października 2016 r. w sprawie wymagań dla zabawek (Dz. U. poz. 1730),

zwanego dalej „rozporządzeniem” w związku ppkt 1.4.2. i ppkt 1.4.3 załącznika nr 1 pkt 1 „Wymagania w zakresie właściwości fizycznych i mechanicznych” do rozporządzenia.

W związku ze stwierdzoną w toku kontroli niezgodnością wyrobu AUCHAN POLSKA sp. z o.o. z siedzibą w Piasecznie, oświadczyła, że wyrób został wycofany z obrotu oraz zostanie wkrótce zutylizowany, nie przedstawiła jednakże protokołu z jego utylizacji. Z uwagi na fakt, że z faktury wynikało, że AUCHAN POLSKA sp. z o.o. z siedzibą w Piasecznie, zakupiła **6 528** sztuk wyrobu, natomiast z zestawienia odbiorców (sklepy sieci AUCHAN) wynikało, że wycofała **227** sztuk, konieczne było rozliczenie zakupionego wyrobu.

W związku ze stwierdzonymi niezgodnościami przedmiotowego wyrobu akta kontroli przekazano Prezesowi Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów w celu wszczęcia z urzędu postępowania administracyjnego na podstawie przepisów ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku.

Przepis art. 76 ust. 1 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku (Dz. U. z 2017 r. poz. 1398) zwanej dalej „ustawa o systemie oceny zgodności” stanowi, iż postępowanie w sprawie wprowadzonych do obrotu lub oddanych do użytku wyrobów niezgodnych z wymaganiami wszczyna się z urzędu, w przypadku stwierdzenia w toku kontroli, że wyrób nie spełnia wymagań.

W oparciu o ustalenia kontroli, w wyniku której stwierdzono, że wyrób nie spełnia wymagań, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (zwany dalej „Prezesem UOKiK”), uznał za zasadne wszczęcie postępowania i pismem z dnia 20 grudnia 2017 r. zawiadomił przedsiębiorcę - AUCHAN POLSKA sp. z o.o. z siedzibą w Piasecznie, (zwanej dalej także: „stroną postępowania”), o wszczęciu z urzędu postępowania w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki - zestaw łuczniczy ITEM NO.:SPDH1031 Batch NO. 122016, kod EAN 3245676158946, niezgodnej z wymaganiami określonymi w § 5 ust. 1 rozporządzenia oraz ppkt 1.4.2 i ppkt 1.4.3 Załącznika nr 1 „Wymagania dla zabawek” pkt 1 „Wymagania w zakresie właściwości fizycznych i mechanicznych” do rozporządzenia, z uwagi na odłączenie się w wyniku badania od strzał przyssawek, co stwarza ryzyko uduszenia przez odcięcie dopływu powietrza w wyniku wewnętrznego zatkania dróg oddechowych przez usta i nos. W piśmie zawiadamiającym o wszczęciu postępowania, Prezes UOKiK wyznaczył stronie postępowania termin 30 dni na przedstawienie dowodów potwierdzających wycofanie wyrobu z obrotu oraz powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach wyrobu poprzez zamieszczenie ogłoszenia na stronie internetowej: www.auchan.pl. Prezes UOKiK poinformował ponadto stronę postępowania, jakie dowody powinna przedstawić na potwierdzenie podjętych działań.

W dniu 2 lutego 2018 r. wpłynęło do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów pismo strony postępowania z dnia 29 stycznia 2018 r., w którym poinformowała, że zakupiła 6528 sztuk

wyrobu oraz zadeklarowała wycofanie ze sprzedaży 227 sztuk wyrobu (zgodnie ze stanem magazynowym). Strona postępowania oświadczyła, że faktycznie wycofała ze sklepów 200 sztuk wyrobu, który został zutylizowany, zatem nie będzie on już udostępniany do sprzedaży. Do pisma dołączyła: formularz awaryjnego wycofania wyrobu (czerwony faks) wraz z instrukcją postępowania dla sklepu; karty reklamacyjne potwierdzające utylizację 200 sztuk wyrobu, fakturę potwierdzającą zakupienie 6528 sztuk wyrobu, wykaz sklepów, którym dostarczono 6528 sztuk; oraz wycinek komunikatu ze strony internetowej.

Pismem z dnia 27 lutego 2017 r. strona postępowania została poinformowana, iż zgodnie z art. 10 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2017 r., poz. 1257 z późn. zm.), przed wydaniem decyzji kończącej postępowanie, przysługuje jej prawo do zapoznania się ze zgromadzonymi aktami sprawy oraz prawo wypowiedzenia się, co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłaszanych żądań. Strona postępowania z powyższych uprawnień nie skorzystała.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów ustalił i stwierdził:

AUCHAN POLSKA sp. z o.o. z siedzibą w Piasecznie, jest dystrybutorem wprowadzonej do obrotu zabawki - zestaw łuczniczy ITEM NO.:SPDH1031 Batch NO. 122016, kod EAN 3245676158946.

Zgodnie z treścią art. 79 ust. 1 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku, stroną postępowania jest wyłącznie podmiot gospodarczy, wobec którego postępowanie zostało wszczęte. Przepis art. 4 pkt 19 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku stanowi, iż podmiotem gospodarczym jest dystrybutor.

Według art. 4 pkt 8 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku, przez dystrybutora, należy rozumieć osobę fizyczną lub prawną albo jednostkę organizacyjną nieposiadającą osobowości prawnej, inną niż producent lub importer, która udostępnia wyrób na rynku w ramach działalności handlowej.

Zgodnie art. 5 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku wyroby wprowadzane do obrotu lub oddawane do użytku muszą spełniać wymagania. W przypadku zabawek, zastosowanie mają przepisy rozporządzenia Ministra Rozwoju i Finansów z dnia 20 października 2016 r. w sprawie wymagań dla zabawek.

Badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów w Lublinie (sprawozdanie z badań nr 232/2017 z dnia 8 września 2017 r.) na zlecenie Pomorskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej wykazały, że ww. zabawka jest niezgodna z pkt 4.17.1 b normy PN-EN 71-

1:2015-01 „Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne”, z uwagi na odłączenie się od dwóch strzał - przyssawek, które przechodzą przez wzornik E.

Ustalenia kontroli, w wyniku której stwierdzono, że wyrób nie spełnia wymagań, uzasadniały wszczęcie przez Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów na podstawie art. 76 ust. 1 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku, postępowania administracyjnego w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki - zabawki zestaw łuczniczy ITEM NO.:SPDH1031 Batch NO. 122016, kod EAN 3245676158946, niezgodnej z wymaganiami dla zabawek określonymi w § 5 ust. 1 rozporządzenia w związku z ppkt 1.4.2. i ppkt 1.4.3. załącznika nr 1 „Wymagania dla zabawek” pkt 1 „Wymagania w zakresie właściwości fizycznych i mechanicznych” do rozporządzenia.

Treść przepisu określonego w § 5 ust. 1 rozporządzenia, stanowi, że 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. Zgodnie z ppkt 1.4.2 załącznika nr 1 pkt 1 „Wymagania w zakresie właściwości fizycznych i mechanicznych” do rozporządzenia, 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 ppkt 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.

W piśmie zawiadamiającym o wszczęciu postępowania Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów przedstawił stronie postępowania stan faktyczny i wyznaczył jej termin 30 dni od dnia doręczenia pisma, na przedstawienie dowodów potwierdzających wycofanie wyrobu z obrotu oraz powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach wyrobu na stronie internetowej. Ponadto Prezes UOKiK poinformował stronę postępowania, jakie należy przedstawić dowody na okoliczność podjęcia przez nią działań.

W toku prowadzonego postępowania administracyjnego strona postępowania podjęła działania polegające na wycofaniu wyrobów z obrotu oraz powiadomieniu konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach. Na potwierdzenie podjętych działań strona postępowania przedstawiła: formularz awaryjnego wycofania wyrobu (czerwony faks) wraz z instrukcją postępowania dla sklepu; karty reklamacyjne potwierdzające utylizację 200 sztuk wyrobu, fakturę

potwierdzającą zakupienie 6528 sztuk wyrobu, wykaz sklepów, którym dostarczono 6528 sztuk oraz dowód powiadomienia konsumentów w postaci wydruku komunikatu ze strony internetowej.

Stosownie do treści 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 niezgodność wyrobu z wymaganiami została usunięta, wyrób został wycofany z obrotu, odzyskany, zniszczony lub użytkownicy zostali powiadomieni o stwierdzonych niezgodnościach wyrobu.

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), 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), 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.
- 2) Na podstawie 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.

W przypadku skorzystania z ww. uprawnienia i zakwestionowania rozstrzygnięcia zgodnie z art. 233 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. - Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi w związku z § 2 pkt 2 rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 16 grudnia 2003r. w sprawie wysokości oraz szczegółowych zasad pobierania wpisu w postępowaniu przed sądami administracyjnymi (Dz. U. poz. 2193, z późn. zm.), strona postępowania zobowiązana jest uiścić wpis stały, który 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) Na podstawie art. 127a § 1 i § 2 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. - Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2017 r. poz. 1257), 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 UOKiK
Zastępca Dyrektora
Departamentu Nadzoru Rynku
Jadwiga Gunerka