



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR-730-139(25)/11/IS

Warszawa, dnia 15 grudnia 2011 r.

DECYZJA DNR-2/370/2011

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 przeciwko Media Service Zawada Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Warszawie, w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki – Nieziemska kryptyda, niezgodnej ze szczegółowymi wymaganiami określonymi w pkt. 2.1.2. Załącznika Nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (Dz. U. Nr 83, poz. 454), w związku z wycofaniem wyrobu z obrotu.

UZASADNIENIE

W toku kontroli przeprowadzonej w „Empik” Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Warszawie – w Galerii Bałtyckiej w Gdańsku, inspektorzy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Gdańsku stwierdzili w ofercie handlowej przedmiotową zabawkę, dołączoną do czasopisma CARTOON NETWORK, indeks 389668, kod kreskowy 9771733716177.

Media Service Zawada Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Warszawie zakupiła przedmiotową zabawkę od Black & White Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Piasecznie, na podstawie faktury VAT nr 004/01/11 z dnia 13 stycznia 2011 r. w ilości 50 000 sztuk.

Przedmiotowa zabawka wykonana jest z miękkiego, rozciągliwego, lepkiego tworzywa sztucznego. Ma kształt ślimaka bez skorupy. Przywiera do podłoża.

Zabawka była dołączona do czasopisma CARTOON NETWORK, indeks 389668, kod kreskowy 9771733716177. Zapakowana została w opakowanie typu blister – wyprofilowane tworzywo sztuczne umieszczone na tekturowej podkładce z wielokolorowym nadrukiem, na którym umieszczono następujące informacje i ostrzeżenia: *„Zabawka: Nieziemska kryptyda, Zabawka nieodpowiednia dla dzieci poniżej 36 miesięcy, zawiera drobne elementy. Istnieje ryzyko połknięcia, wchłonięcia, zadławienia. Używaj produktu zgodnie z instrukcją”*; *„Instrukcja: Wyjmij zabawkę z opakowania. Ślimak może pozostawiać tłuste plamy, nie przyklejać na ściany, papier czy drewno. Nie wkładać do ust. Nie spożywać!”*; Dystrybutor: Media Service Zawada Sp. z o.o.; Importer: Black & White Sp. z o.o., ul. Braci Załuskich 11 lok. 26, Warszawa 01-773; oznakowanie CE; znak graficzny ostrzegawczy dotyczący wieku (0-3); Wyprodukowano w Chinach; Copyright © 2010, Cartoon Network, the logo, The Secret Saturdays, the logo and all related characters and elements are trademarks of and TM&© 2010 Cartoon Network.

Badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek w Lublinie Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (sprawozdanie z badań nr 103/2011) wykazały niezgodność przedmiotowej zabawki z pkt. 4.1 normy PN-EN 71-2:2007 *„Bezpieczeństwo zabawek. Część 2: Palność”*, z uwagi na łatwopalność (zabawka łatwo się zapala i płomień szybko obejmuje powierzchnię).

Pismem z dnia 30 maja 2011 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (zwany dalej także „Prezesem UOKiK”) zawiadomił dystrybutora – Media Service Zawada Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Warszawie (zwaną dalej także „stroną”) o wszczęciu z urzędu postępowania administracyjnego, w sprawie wprowadzonej do obrotu przedmiotowej zabawki, niezgodnej z zasadniczymi wymaganiami określonymi w § 15 ust. 1 pkt 4 rozporządzenia Ministra Gospodarki, Pracy i Polityki Społecznej z dnia 14 listopada 2003 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (Dz. U. Nr 210, poz. 2045 ze zm.), zwanego dalej także „rozporządzeniem”, z uwagi na łatwopalność materiału użytego do produkcji zabawki.

Postanowieniem z dnia 31 maja 2011 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wyznaczył stronie postępowania termin 21 dni na wycofanie przedmiotowego wyrobu z obrotu. Strona została poinformowana, jakie należy przedstawić dowody na okoliczność podjętych działań.

Zawiadomienie Prezesa UOKiK o wszczęciu z urzędu postępowania administracyjnego (DNR-730-139(3)/11/IS) z dnia 30 maja 2011 r. oraz postanowienie (DNR-730-139(4)/11/IS) z dnia 31 maja 2011 r. zostały stronie prawidłowo doręczone.

Pismem z dnia 14 czerwca 2011 r. (do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wpłynęło w dniu 20 czerwca 2011 r.) strona poinformowała, iż będąca przedmiotem postępowania zabawka – Nieziemska kryptyda na dzień 31 maja 2011 r. nie znajdowała się w obrocie powszechnym (sprzedaży konsumenckiej). Wskazała, iż na podstawie umowy z dnia 5 grudnia 2007 r. oraz zamówienia z dnia 15 września 2010 r. odebrano od Black & White Sp. z o. o. z siedzibą w Piasecznie 50 000 sztuk zabawki. Zabawka została rozdystrybuowana wyłącznie jako dodatek do czasopisma Cartoon Network Magazyn nr 2/2011, nigdy zaś nie stanowiła samodzielnego przedmiotu obrotu.

Strona poinformowała, iż kontrahenci łącznie zwrócili 28 199 sztuk zabawek, które zostały przekazane do magazynu prowadzonego przez Grossmar w Starych Babicach. Z powodu zniszczeń 1682 sztuki zwróconych przez kontrahentów wyrobów przekazano do utylizacji. W magazynie prowadzonym przez Grossmar w Starych Babicach znajduje się 26 440 sztuk zabawek oraz 77 egzemplarzy czasopisma Cartoon Network Magazyn nr 2/2011 wraz z zabawką (łącznie 26 517 sztuk zabawek).

Strona zwróciła się z prośbą o udostępnienie sprawozdania z badań przeprowadzonych przez Specjalistyczne Laboratorium Badania Zabawek w Lublinie Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów.

Do pisma z dnia 14 czerwca 2011 r. załączono: rozchód 50 000 sztuk czasopisma Cartoon Network magazyn z zabawką Nieziemska Kryptyda, fakturę VAT nr 004/01/11 z dnia 13 stycznia 2011 r., udzielone przez stronę radcy prawnemu pełnomocnictwo wraz z dowodem wniesienia za nie opłaty skarbowej, odpis z Krajowego Rejestru Sądowego, umowę zawartą w dniu 5 grudnia 2007 r. w Warszawie pomiędzy stroną a Black & White Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Piasecznie, wyjaśnienia właścicielki Grossmar w Starych Babicach z dnia 13 czerwca 2011 r. w sprawie ilości posiadanych w magazynie wyrobów, oświadczenie kontrahenta POL-PRESS Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie z dnia 14 czerwca 2011 r. dotyczące utylizacji posiadanych zabawek, faktury korygujące potwierdzające zwrot zabawek przez kontrahentów strony, sprawozdanie z badań przeprowadzonych przez CNAS będącą członkiem grupy SGS z dnia 7 marca 2011 r.

W dniu 6 lipca 2011 r. pełnomocnik strony nadesłał poświadczony za zgodność z oryginałem certyfikat na zgodność z normą EN 71 1-3 oraz na obecność ftalanów, dotyczące zabawki – Nieziemska kryptyda.

Z uwagi na fakt, iż przedstawiony przez stronę „Rozchód czasopisma Cartoon Network magazyn z zabawką Nieziemska Kryptyda” (załącznik do pisma z dnia 14 czerwca 2011 r.) dotyczył 50 000 sztuk przedmiotowej zabawki, zaś z zawartej w dniu 5 grudnia 2007 r. umowy wynikało, iż Black & White Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Piasecznie zobowiązała się dostarczyć zapas techniczny każdego zamawianego produktu w liczbie 500 sztuk (załącznik do pisma z dnia 14 czerwca 2011 r.), a z zamówienia (CNM 2/2011) z dnia 15 września 2010 r., stanowiącego załącznik 1 do ww. umowy wynikało, iż strona zamówiła od Black & White Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Piasecznie przedmiotową zabawkę w ilości „50 000 sztuk + 500 szt. bezpłatnego zapasu technicznego”, Prezes UOKiK pismem z dnia 12 lipca 2011 r. zwrócił się do strony z prośbą o złożenie wyjaśnień, w przedmiocie faktycznej ilości dostarczonej do niej przedmiotowej zabawki przez Black & White Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Piasecznie.

Odnośnie udostępnienia sprawozdania z badań przedmiotowej zabawki, Prezes UOKiK poinformował pełnomocnika strony, iż zgodnie z art. 73 § 2 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (t.j. Dz. U. z 2000 r. Nr 98, poz. 1071 ze zm.) strona może żądać uwierzytelnienia odpisów lub kopii akt sprawy lub wydania jej uwierzytelnionych odpisów z akt sprawy, o ile jest to uzasadnione jej ważnym interesem. Wyjaśnił również, iż w związku z tym, że czynności urzędowe dokonywane na podstawie zgłoszenia lub na wniosek zainteresowanego podlegają opłacie skarbowej, uwierzytelniony odpis sprawozdania z badań zostanie przekazany po uiszczeniu przez stronę opłaty skarbowej i przekazaniu do organu dowodu wpłaty.

W dniu 1 sierpnia 2011 r. do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wpłynęło pismo strony, w którym poinformowała, iż faktyczna ilość dostarczonej przez Black & White Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Piasecznie zabawek wyniosła 50 220 sztuk (zapas techniczny stanowił 220 egzemplarzy). Zapas techniczny w ilości 70 sztuk zabawki uległ zniszczeniu w procesie insertowania i foliowania do czasopisma Cartoon Network (co potwierdza oświadczenie QuadWinkowski Sp. z o.o. z siedzibą w Pile), pozostałe zaś 150 egzemplarzy zapasu technicznego zostało oddanych do utylizacji (dowodem czego są wyjaśnienia właścicielki Grossmar w Starych Babicach).

Pismem z dnia 17 sierpnia 2011 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów powiadomił pełnomocnika strony o zmianie przepisów w zakresie wymagań dla zabawek, w związku z wejściem w życie rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (Dz. U. Nr 83, poz. 454), które uchyliło rozporządzenie Ministra Gospodarki, Pracy i Polityki Społecznej z dnia 14 listopada 2003 r.

w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek. Wskazał, iż przed wydaniem decyzji kończącej postępowanie, na podstawie art. 10 § 1 Kodeksu postępowania administracyjnego, pełnomocnikowi strony przysługuje prawo do zapoznania się ze zgromadzonymi aktami sprawy oraz prawo wypowiedzenia się, co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłaszanych żądań. Pełnomocnik strony z praw tych nie skorzystał.

Pismem z dnia 17 sierpnia 2011 r. zostały przesłane pełnomocnikowi strony uwierzytelnione odpisy sprawozdania Nr 103/2011 z badań zabawki – Nieziemska kryptyda, przeprowadzonych w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek w Lublinie Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (4 strony). Powyższe pismo zostało skutecznie doręczone w trybie art. 44 Kodeksu postępowania administracyjnego.

Pismem z dnia 23 listopada 2011 r. (do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wpłynęło w dniu 28 listopada 2011 r.) Black & White Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Piasecznie przedstawiła fakturę korygującą VAT nr 1/11/11 z dnia 23 listopada 2011 r., potwierdzającą odbiór od Media Service Zawada Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Warszawie 26 517 sztuk przedmiotowych zabawek.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów ustalił i stwierdził:

Przepis art. 41a ust. 1 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o systemie oceny zgodności (t.j. Dz. U. z 2010 r. Nr 138, poz. 935 ze zm.), zwanej dalej „ustawą o systemie oceny zgodności”, stanowi iż stroną postępowania jest osoba, która wprowadziła do obrotu lub oddała do użytku wyrób niezgodny z zasadniczymi lub innymi wymaganiami, wobec której postępowanie zostało wszczęte.

Media Service Zawada Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Warszawie zakupiła przedmiotową zabawkę od Black & White Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Piasecznie, na podstawie faktury VAT nr 004/01/11 z dnia 13 stycznia 2011 r., w ilości 50 000 sztuk.

Media Service Zawada Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Warszawie jest dystrybutorem zabawki – Nieziemska kryptyda.

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.

Badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek w Lublinie Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (sprawozdanie z badań nr 103/2011) wykazały niezgodność przedmiotowej zabawki z pkt. 4.1 normy PN-EN 71-2:2007 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 2: Palność*”, z uwagi na łatwopalność (zabawka łatwo się zapala i płomień szybko obejmuje powierzchnię). W związku z tym za uzasadnione należy uznać wszczęcie przez Prezesa UOKiK postępowania administracyjnego przeciwko dystrybutorowi – Media Service Zawada Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Warszawie, w sprawie wprowadzenia do obrotu przedmiotowej zabawki, niezgodnej z zasadniczymi wymaganiami określonymi w § 15 ust. 1 pkt 4 rozporządzenia, z uwagi na łatwopalność materiału użytego do produkcji zabawki.

Przepis § 15 ust. 1 pkt 4 rozporządzenia stanowił, iż zabawki, aby nie stwarzały zagrożenia pożarowego, muszą być wytwarzane z materiałów, które nie są łatwopalne – płomień zanika natychmiast z chwilą zetknięcia ognia, który go powoduje.

W dniu 20 lipca 2011 r. weszło w życie rozporządzenie Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (Dz. U. Nr 83, poz. 454), zwane dalej „rozporządzeniem MG”, wdrażające do polskiego prawa postanowienia dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady 2009/48/WE z dnia 18 czerwca 2009 r. w sprawie bezpieczeństwa zabawek (Dz. Urz. UE z dnia 30 czerwca 2009 r. L 170/1).

Rozporządzenie Ministra Gospodarki, Pracy i Polityki Społecznej z dnia 14 listopada 2003 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek straciło moc z dniem 19 lipca 2011 r., z wyjątkiem § 4 ust. 1 oraz § 17, które tracą moc z dniem 19 lipca 2013 r.

Zmiana stanu prawnego w zakresie wymagań bezpieczeństwa dla zabawek nie miała wpływu na istotę niezgodności. Przedmiotowa zabawka ze względu na stwierdzoną w wyniku badania laboratoryjnego nieprawidłowość, tj. łatwopalność (zabawka łatwo się zapala i płomień szybko obejmuje powierzchnię) nie spełnia wymagań określonych w pkt. 2.1.2. Załącznika Nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia MG, który stanowi, że zabawki muszą być wykonane z materiałów, które nie są łatwopalne, co oznacza, że płomień zanika natychmiast z chwilą usunięcia źródła ognia, który go spowodował.

O zmianach przepisów prawa w zakresie wymagań bezpieczeństwa dla zabawek Prezes UOKiK poinformował stronę postępowania. Strona nie kwestionowała przyjętej przez organ prowadzący postępowanie kwalifikacji prawnej stwierdzonych niezgodności.

Przedstawione w toku postępowania administracyjnego przez stronę dowody, tj.: lista adresowa odbiorców zabawki, rozchód 50 000 sztuk przedmiotowej zabawki, faktury korygujące potwierdzające zwrot zabawek przez kontrahentów do strony, dowody

potwierdzające zniszczenie 220 sztuk zapasu technicznego, a także przedstawiona przez Black & White Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Piasecznie faktura korygująca VAT nr 1/11/11 z dnia 23 listopada 2011 r., potwierdzającą odbiór od Media Service Zawada Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Warszawie 26 517 sztuk przedmiotowych zabawek są wystarczającą podstawą do uznania, że wyroby zostały wycofane z obrotu.

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
Zastępca Dyrektora
Departamentu Nadzoru Rynku
Jadwiga Gunerka

Otrzymują:

Zofia B. Makowska
pełnomocnik
Media Service Zawada
Spółka z ograniczoną
odpowiedzialnością
Al. Stanów Zjednoczonych 51
04-028 Warszawa

Do wiadomości:

1. „Empik” Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością
ul. Marszałkowska 116/122
00-017 Warszawa
2. Pomorski Wojewódzki
Inspektor Inspekcji Handlowej
(NR-42-112/11, NR-42-154/11)
3. a/a