



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR-730-138(12)/12/EG

Warszawa, 19 października 2012 r.

DECYZJA DNR-2/240/2012

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

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów

umarza wszczęte z urzędu postępowanie administracyjne prowadzone przeciwko GAZELO Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą Częstochowie, w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki kaczką, numer serii: Z0850-Z0850-12, kod kreskowy 5907773926504, niezgodnej ze szczegółowymi wymaganiami określonymi w pkt 1.4.2. oraz 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), z uwagi na wycofanie wyrobu z obrotu.

UZASADNIENIE

W toku kontroli przeprowadzonej u przedsiębiorcy Elżbiety Leszczyńskiej, prowadzącej działalność gospodarczą pod nazwą ELEMIX S.C. ELŻBIETA LESZCZYŃSKA w Tczewie oraz u przedsiębiorcy Jana Leszczyńskiego, prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą ELEMIX S.C. JAN LESZCZYŃSKI w Tczewie, wspólników spółki cywilnej pod nazwą „ELEMIX – s.c.” w Tczewie, inspektorzy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Gdańsku, stwierdzili w ofercie handlowej zabawkę kaczką, numer serii: Z0850-Z0850-12, kod kreskowy 5907773926504.

Kontrolowany zakupił przedmiotową zabawkę na podstawie faktury VAT Nr Fv/3386/2011 z dnia 7 listopada 2011 r. od GAZELO Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością, ul. Zaciszańska 9/19, 42-226 Częstochowa w ilości 60 sztuk.

GAZELO Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Częstochowie zakupiła przedmiotową zabawkę na podstawie faktury NO: 070EE-022 z 13 lipca 2011 r. od ZHEJIANG YIWU CHINA SMALL COMMODITIES CITY TRADING CO., LTD., ADD: 5TH FLOOR, G DISTRICT INTERNATIONAL TRADE CITY, YIWU, ZHEJIANG, CHINA w ilości 4320 sztuk.

Przedmiotowa zabawka to kaczuśka o wysokości ok. 74 mm, której korpus pokryty wypustkami wykonanymi z różowego, miękkiego, rozciągliwego tworzywa sztucznego. Wewnątrz zabawki umieszczono kulkę, która po uderzeniu zabawką o podłoże świeci, a przy ściskaniu zabawki powstają różowe bąble.

Na etykiecie dołączonej do zabawki umieszczono następujące informacje: kaczuśka; numer serii: Z0850-Z08590-12; kod kreskowy: 5907773926504; producent: YIWU TONGLE TOY CO., LTD, NO.507, QIUZHEN ROAD, CHENG XI INDUSTRIAL ZONE, YIWU CITY, ZHEJIANG PROVINCE, CHINA; oznakowanie CE; importer: GAZELO Sp. z o.o., ul. Zaciszańska 9/19, 42-226 Częstochowa; określenie grupy wiekowej dla której zabawka jest przeznaczona: 0+; ostrzeżenia: Produkt odpowiedni dla dzieci poniżej 3 lat. Opakowanie nie jest zabawką, chronić przed dziećmi, nie udostępniać do zabawy. Proszę zachować opakowanie dla celów informacyjnych.

Badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów z siedzibą w Lublinie (sprawozdanie z badań nr 106/2012) wykazały, że zabawka kaczuśka, numer serii: Z0850-Z0850-12, kod kreskowy 5907773926504 nie spełnia wymagań określonych w punkcie 5.1b) normy PN-EN 71-1:2011 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*”, z uwagi na pojawienie się w wyniku próby wytrzymałości na rozciąganie oraz próby wytrzymałości udarnościowej małych elementów, które mogą zostać połknięte lub wprowadzone do jakiegokolwiek otworu w ciele dziecka i mogą stanowić ryzyko uduszenia użytkownika poprzez odcięcie mu dopływu powietrza w wyniku wewnętrznego zatkania, zaklinowania w ustach, gardle lub przy wejściu do dolnych dróg oddechowych.

Pomorski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej uznał, iż przedmiotowa zabawka nie spełnia szczegółowych wymagań bezpieczeństwa określonych w pkt 1.4.2. oraz 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), zwanego dalej „rozporządzeniem”.

W związku z powyższym przekazał akta z przeprowadzonej kontroli Prezesowi Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, w celu wszczęcia postępowania administracyjnego na podstawie ustawy o systemie oceny zgodności.

Pismem z dnia 23 maja 2012 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, zwany dalej „Prezesem UOKiK”, zawiadomił GAZELO Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Częstochowie o wszczęciu z urzędu postępowania administracyjnego w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki kaczka, numer serii: Z0850-Z0850-12, kod kreskowy 5907773926504 niespełniającej szczegółowych wymagań bezpieczeństwa określonych w punkcie 1.4.2. oraz 1.4.3. Załącznika Nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia, z uwagi na pojawienie się w wyniku próby wytrzymałości na rozciąganie oraz próby wytrzymałości udarnościowej małych elementów, które mogą zostać połknięte lub wprowadzone do jakiegokolwiek otworu w ciele dziecka i mogą stanowić ryzyko uduszenia użytkownika poprzez odcięcie mu dopływu powietrza w wyniku wewnętrznego zatkania, zaklinowania w ustach, gardle lub przy wejściu do dolnych dróg oddechowych.

Jednocześnie, zwrócił się do strony o wskazanie, czy przekazana faktura NO: 070EE-022 z dnia 13 lipca 2011 r., stanowi jedyny dokument na podstawie, którego dokonano zakupu zabawki, dostarczenie pełnej listy adresowej odbiorców ze wskazaniem ilości wyrobów dostarczonych każdemu z nich oraz o przesłanie faktury NO: 070EE-022 z dnia 13 lipca 2011 r. wraz z wskazaniem zakupionej ilości przedmiotowego wyrobu.

W odpowiedzi na zawiadomienie Prezesa UOKiK o wszczęciu postępowania administracyjnego przy piśmie z dnia 4 czerwca 2012 r. (do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wpłynęło w dniu 11 czerwca 2012 r.) strona przesłała zestawienie 36 odbiorców zabawki ze wskazaniem ilości wyrobów dostarczonych każdemu z nich i okresu, w którym zostały wprowadzone do obrotu wraz z poświadczoną za zgodność z oryginałem kopią faktury NO: 070EE-022 z dnia 13 lipca 2011 r. oraz poświadczoną za zgodność z oryginałem kopią dokumentu SAD z dnia 16 sierpnia 2011 r.

Postanowieniem z dnia 21 czerwca 2012 r. Prezes UOKiK wyznaczył stronie postępowania termin 21 dni na usunięcie niezgodności wyrobu ze szczegółowymi wymaganiami albo wycofanie go z obrotu wraz z powiadomieniem konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach w jednym dzienniku (gazecie) o zasięgu ogólnopolskim. Strona została poinformowana o dowodach, jakie powinna przedstawić na okoliczność podjętych działań. Jednocześnie, Prezes UOKiK zwrócił się do strony o wyjaśnienie różnicy pomiędzy ilością wskazaną na fakturze zakupu zabawki od chińskiego przedsiębiorcy, a ilością wynikającą z przesłanej listy kontrahentów.

Przy piśmie z dnia 5 lipca 2012 r. (do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wpłynęło w dniu 9 lipca 2012 r.) strona przekazała 31 oświadczeń odbiorców o braku wyrobu na stanie magazynowym, 5 oświadczeń o posiadaniu na stanie magazynowym zabawki wraz z fakturami korygującymi potwierdzającymi zwrot zabawek do strony, fakturę pro-forma nr WA/P83/12 z dnia 5 lipca 2012 r. za wyemitowanie ogłoszenia w prasie oraz aktualny odpis z Krajowego Rejestru Sądowego strony.

W związku z nieprzekazaniem przez stronę dowodu poświadczającego zamieszczenie ogłoszenia informującego konsumentów o zagrożeniu stwarzanym przez zabawkę kaczką, numer serii: Z0850-Z0850-12, kod kreskowy 5907773926504 w postaci wycinka z gazety, pismem z dnia 11 lipca 2012 r. Prezes UOKiK zwrócił się do strony o przesłanie brakującego dowodu w sprawie. Ponadto, wniósł o wyjaśnienie rozbieżności pomiędzy ilością zabawki wskazaną przez kontrahenta Hurtownia Zabawek „TOMEX” Wojtoń Tomasz z Krakowa, a ilością wynikającą z przesłanego rozchodu przedmiotowego wyrobu wraz ze sposobem zagospodarowania brakujących 72 sztuk zabawki.

W odpowiedzi, pismem z dnia 20 lipca 2012 r. (do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wpłynęło w dniu 25 lipca 2012 r.) strona wyjaśniła, iż brakujące 72 sztuki zabawki kaczką, numer serii: Z0850-Z0850-12, kod kreskowy 5907773926504 kontrahent TOMEX Wojtoń Tomasz z Krakowa zakupił na podstawie faktury FV Nr 1250/2012 z dnia 11 maja 2012 r., co zostało omyłkowo pominięte w przesłanym przez stronę rozchodzie wyrobu.

W uzupełnieniu do wcześniejszej korespondencji strony, w dniu 16 sierpnia 2012 r. wpłynął do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wycinek prasowy z ogłoszeniem o wymaganej treści.

Strona została poinformowana o prawie do zapoznania się ze zgromadzonymi aktami sprawy oraz prawie wypowiedzenia się, co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań. Strona z powyższych uprawnień nie skorzystała.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów ustalił i stwierdził:

Przepis art. 41a ust. 1 ustawy o systemie oceny zgodności stanowi, że 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.

Zgodnie z 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.

W świetle podanych wyżej definicji ustawowych GAZELO Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Częstochowie jest importerm zabawki kaczka, numer serii: Z0850-Z0850-12, kod kreskowy 5907773926504.

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 niniejszej sprawie zastosowanie mają przepisy rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek.

W wyniku badań laboratoryjnych (sprawozdanie z badań nr 106/2012) stwierdzono, że zabawka nie spełnia wymagań normy PN-EN 71-1:2011 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*”.

Wyniki badań laboratoryjnych uzasadniały wszczęcie postępowania administracyjnego na podstawie art. 41 ust. 1 ustawy o systemie oceny zgodności w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki niezgodnej ze szczegółowymi wymaganiami bezpieczeństwa.

Prezes UOKiK powiadomił stronę, o możliwości podjęcia działań zmierzających do usunięcia niezgodności wyrobu ze szczegółowymi wymaganiami bądź wycofanie go z obrotu wraz z powiadomieniem konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach w jednym dzienniku (gazecie) o zasięgu ogólnopolskim i wyznaczył jej termin na ich podjęcie. Strona została poinformowana również, jakie należy przedstawić dowody na potwierdzenie podjętych działań.

W wyniku prowadzonego postępowania strona nadesłała do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów zestawienie adresowe 36 odbiorców, 5 oświadczeń kontrahentów o posiadaniu zabawki na stanie magazynowym oraz 5 faktur korygujących potwierdzających zwrot zabawek do strony, 31 oświadczeń odbiorców o braku wyrobu na stanie magazynowym, a także wycinek prasowy z wymaganym ogłoszeniem.

Zebrany w sprawie materiał dowodowy jest wystarczający do uznania, że wyrób został wycofany z obrotu oraz konsumenci zostali powiadomieni o stwierdzonych niezgodnościach. 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) przedmiotowy wyrób 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 niezgodność wyrobu z zasadniczymi, szczegółowymi lub innymi wymaganiami została usunięta bądź 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 (tekst jedn. Dz. U. z 2000 r. Nr 98, poz. 1071 ze zm.), 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.

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

Jadwiga Gunerka

Otrzymują:

GAZELO Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością
ul. Zaciszańska 9/19
42-226 Częstochowa

Do wiadomości:

1. Elżbieta Leszczyńska
ELEMIX S.C. ELŻBIETA LESZCZYŃSKA
ul. Jagiellońska 54A
83-110 Tczew
2. Jan Leszczyński
ELEMIX S.C. JAN LESZCZYŃSKI
ul. Jagiellońska 54A
83-110 Tczew
3. Pomorski Wojewódzki
Inspektor Inspekcji Handlowej
(nr akt kontroli NR.8361.130.2012.BB.DK; NR.8361.185.2012.BB.GO)
4. a/a