



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR-730-9(12)/09/KK

Warszawa, 9 października 2009 r.

DECYZJA DNR-2/ 253 /2009

Na podstawie art. 41c ust. 3 pkt 1 i 4 oraz art. 41c ust. 9 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o systemie oceny zgodności (Dz. U. z 2004 r. Nr 204, poz. 2087 ze zm.), po przeprowadzeniu postępowania administracyjnego wszczętego z urzędu w sprawie dystrybuowanej zabawki – „pluszowa lalka Zippety”, nr 26859, kod kreskowy 039915268595, produkcji chińskiej, oznaczonej znakiem CE, przez Jakuba Białowiejskiego, przedsiębiorcy prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą „KUBA PARTNER” w Szczecinku,

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów

- 1) przedsiębiorcy temu nakazuje:
 - a) wycofanie z obrotu zabawki – „pluszowa lalka Zippety”, nr 26859, kod kreskowy 039915268595, niezgodnej z zasadniczymi wymaganiami określonymi w § 9 ust. 1 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 z późn. zm.);
 - b) powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach z zasadniczymi wymaganiami, w formie ogłoszenia w ramce o wielkości 7/7 cm o treści: „Jakub Białowiejski, prowadzący działalność gospodarczą pod nazwą „KUBA PARTNER” w Szczecinku, ul. Piłska 30, informuje, iż zabawka – „pluszowa lalka Zippety”, nr 26859, kod kreskowy 039915268595, nie spełnia zasadniczych wymagań określonych w rozporządzeniu Ministra Gospodarki, Pracy i Polityki

Spółecznej z dnia 14 listopada 2003 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek, z uwagi na obecność odłączalnego, małego elementu zabawki (metalowego suwaka z przymocowaną wstążką). Wyrób ten stwarza ryzyko połknięcia małej części zabawki (metalowego suwaka) lub wprowadzenia jej do jakiegokolwiek otworu w ciele dziecka i zostaje wycofany z obrotu”. Powyższe ogłoszenie powinno zostać zamieszczone w trzech dziennikach (gazetach) o zasięgu ogólnopolskim w terminie 14 dni od dnia doręczenia niniejszej decyzji;

- 2) nadaje decyzji rygor natychmiastowej wykonalności.

UZASADNIENIE

W toku kontroli przeprowadzonych przez inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Olsztynie u Zofii Rabcewicz, prowadzącej działalność gospodarczą pod nazwą Przedsiębiorstwo Handlowo-Usługowe „Czternastka” w Lidzbarku Warmińskim stwierdzono w ofercie handlowej zabawkę - „pluszowa lalka Zippety”, nr 26859.

Wskazana zabawka została wyprodukowana w Chinach przez TRI-RUSS INT’L (H.K.) LTD., Unit B, 7/F, Cheung Lee Industrial Building, NO. 9 Cheung Lee Street, Chai Wan, Hong Kong, natomiast zakupiona przez Jakuba Białowiejskiego, prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą „KUBA PARTNER” w Szczecinku od RUSS Berrie UK LTD., Stoke Park Tower Lane, EASTLEIGH HAMPSHIRE S050 6NZ, Wielka Brytania.

Przedmiotowa zabawka to miękka, wypchana lalka, pokryta materiałami włókienniczymi. Lalka posiada spodnie oraz zdejmowaną kamizelkę zapinaną na plastikowy zamek z metalowym suwakiem (przy suwaku jest wstążka o długości 40 mm). Przy kieszeniach kamizelki znajdują się guziki o średnicy ok. 34 mm. Na jednym „buciku” lalki jest przyszyta wstążka zawiązana na kokardę, a na drugim jest przyszyty pasek materiału zapinany na rzep. Daszek czapki lalki jest przypinany na metalowy zatrzask (o średnicy ok. 15 mm), a spod czapki wystają włosy z plecionych włókien o długości ok. 25 mm.

Na etykietce przymocowanej do zabawki znajdują się: znak CE, napis - Made in China, nazwa zabawki – 26859 Pluszowa Lalka Zipetty, kod kreskowy 039915268595, nazwa i adres dystrybutora – KUBA PARTNER, ul. Piłska 30, 78-400 Szczecinek, a także następujące informacje i ostrzeżenia: *„Pluszaki i zabawki RUSS są wykonane z materiałów najwyższej jakości i spełniają normy bezpieczeństwa EN71 oraz CE. Przeznaczone dla dzieci już od narodzin pod względem bezpieczeństwa. Dobierz wielkość i rodzaj zabawki dla wieku dziecka. Nazwa handlowa i numer art. produktu przy kodzie kreskowym. Usuń metki i zawieszki przed użyciem. Wyłączny dystrybutor: KUBA PARTNER”*.

Ponadto na metkach przyszytych do zabawki umieszczono napisy: „znak CE, Made in China, 0108; Russ Berie UK LTD. Southampton”.

Badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów z siedzibą w Lublinie (sprawozdanie nr 49/2009) wykazały, że ww. zabawka nie spełnia wymagań pkt 5.1 normy PN-EN 71-1:2006 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*”, z uwagi na pojawienie się podczas próby rozciągania przedmiotowej zabawki, metalowego suwaka z przymocowaną wstążką, mieszczącego się całkowicie w cylindrze do badania małych części.

W dniu 4 maja 2009 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wszczął przeciwko Jakubowi Białowiejskiemu, prowadzącemu działalność gospodarczą pod nazwą „KUBA PARTNER” w Szczecinku (zwanego dalej także „stroną”) postępowanie administracyjne w sprawie dystrybuowania zabawki „pluszowa lalka Zippety”, nr 26859, niespełniającej zasadniczych wymagań określonych w § 9 ust. 1 rozporządzenia Ministra Gospodarki, Pracy i Polityki Społecznej z dnia 14 listopada 2003 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (zwanego dalej „rozporządzeniem”), z uwagi na pojawienie się podczas próby rozciągania przedmiotowej zabawki, metalowego suwaka z przymocowaną wstążką, mieszczącego się całkowicie w cylindrze do badania małych części, co stwarza ryzyko połknięcia małego elementu lub wprowadzenia jego do jakiegokolwiek otworu w ciele dziecka.

Jednocześnie w dniu 4 maja 2009 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wydał postanowienie, w którym wyznaczył stronie postępowania termin 21 dni na usunięcie niezgodności ww. wyrobu z zasadniczymi wymaganiami lub wycofanie go z obrotu. Strona została poinformowana, jakie należy przedstawić dowody na okoliczność podjętych przez nią działań.

Zawiadomienie o wszczęciu postępowania oraz postanowienie zostały stronie prawidłowo doręczone.

W dniu 2 czerwca 2009 r. wpłynęło do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów pismo strony z dnia 22 maja 2009 r., w którym oświadczyła, iż wycofuje kwestionowaną zabawkę z obrotu. Ponadto strona poinformowała, iż powiadomiła odbiorców o stwierdzonych niezgodnościach przedmiotowego wyrobu i konieczności jego zwrotu lub przedłożenia oświadczenia o jego nieposiadaniu w ofercie sprzedaży. Jako dowód do pisma dołączono zestawienie kontrahentów zawierające dane 57 odbiorców, wzór pisma przesłanego do odbiorców, potwierdzenie wysłania pism, zestawienie rozchodu kwestionowanego wyrobu, 14 oświadczeń odbiorców o nieposiadaniu zabawki – „pluszowa

lalka Zippety”, nr 26859 na stanie magazynowym (12 oryginalnych oświadczeń + 2 kopie) oraz 10 faktur korygujących (9 oryginalnych + 1 kopia potwierdzona za zgodność z oryginałem). Jednakże 2 nadesłane kopie oświadczeń odbiorców nie były potwierdzone za zgodność z oryginałem.

W dniu 12 czerwca 2009 r. strona nadesłała 7 oświadczeń odbiorców o nieposiadaniu kwestionowanej zabawki na stanie magazynowym oraz 1 oświadczenie kontrahenta o posiadaniu przedmiotowej zabawki w ofercie sprzedaży i jej zwrocie do przedsiębiorstwa Jakuba Białowiejskiego w Szczecinku. W przypadku powyższego oświadczenia strona nie dołączyła faktury korygującej.

W dniu 18 czerwca 2009 r. strona nadesłała 3 oświadczenia odbiorców o nieposiadaniu kwestionowanego wyrobu na stanie magazynowym oraz 1 oświadczenie odbiorcy o zwrocie przedmiotowego wyrobu do Jakuba Białowiejskiego, prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą „KUBA PARTNER” w Szczecinku. Ponadto strona nadesłała 1 oświadczenie odbiorcy o nieposiadaniu przez niego w ofercie sprzedaży przedmiotowego wyrobu, na którym dodatkowo widniał zapis - zwrot 1 szt. zabawki – „pluszowa lalka Zippety”, nr 26859. Jednakże do powyższego oświadczenia oraz do oświadczenia odbiorcy o zwrocie przez niego kwestionowanej zabawki, strona nie dołączyła faktur korygujących.

W dniu 24 lipca 2009 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów skierował do strony pismo, wzywające do przedstawienia faktur korygujących, potwierdzających zwrot przedmiotowej zabawki do przedsiębiorstwa Jakuba Białowiejskiego w Szczecinku przez przedsiębiorców, od których strona uzyskała oświadczenia, informujące o zwrocie przez kontrahentów kwestionowanego wyrobu. Ponadto wezwano stronę do potwierdzenia za zgodność z oryginałem kopii oświadczeń odbiorców, od których strona przesłała do organu prowadzącego postępowanie oświadczenia bez takiego potwierdzenia.

Mając na uwadze fakt, iż strona nie odpowiedziała na powyższe pismo i nie przedstawiła wymaganych dowodów, w dniu 31 sierpnia 2009 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów poinformował stronę, iż przed wydaniem decyzji nakazującej wycofanie przedmiotowej zabawki z obrotu oraz powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach, przysługuje jej prawo zapoznania się ze zgromadzonymi aktami oraz wypowiedzenia się, co do zebranych w sprawie dowodów i materiałów. Strona z prawa tego nie skorzystała.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów ustalił i stwierdził:

Przedsiębiorca Jakub Białowiejski, prowadzący działalność gospodarczą pod nazwą „KUBA PARTNER” w Szczecinku jest dystrybutorem zabawki – „pluszowa lalka Zippety”,

nr 26859, kod kreskowy 039915268595. 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.

Przedmiotowy wyrób został wyprodukowany w Chinach, importowany i wprowadzony do obrotu przez RUSS Berrie UK LTD., Stoke Park Tower Lane, EASTLEIGH HAMPSHIRE S050 6NZ w Wielkiej Brytanii, a dystrybuowany przez Jakuba Białowiejskiego, prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą „KUBA PARTNER” w Szczecinku.

Badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów z siedzibą w Lublinie (sprawozdanie nr 49/2009) jednoznacznie wykazały, że ww. zabawka nie spełnia wymagań pkt 5.1 normy PN-EN 71-1:2006 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*”.

Stwierdzone niezgodności uzasadniały wszczęcie przez Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów postępowania w sprawie wyrobu niezgodnego z zasadniczymi wymaganiami określonymi w § 9 ust. 1 rozporządzenia, z uwagi na pojawienie się podczas próby rozciągania przedmiotowej zabawki, metalowego suwaka z przymocowaną wstążką, mieszczącego się całkowicie w cylindrze do badania małych części, co stwarza ryzyko połknięcia małego elementu lub wprowadzenia jego do jakiegokolwiek otworu w ciele dziecka.

Przepis § 9 ust. 1 ww. rozporządzenia stanowi, że zabawki i ich części składowe oraz wszelkie odłączalne ich części, służące do zabawy dla dzieci w wieku do lat 3, muszą mieć takie wymiary, aby nie było możliwe ich połknięcie lub wprowadzenie do jakiegokolwiek otworu w ciele dziecka.

Stwierdzone niezgodności stanowią naruszenie pkt 1 lit. d „Właściwości fizyczne i mechaniczne” Załącznik II „Zasadnicze wymogi bezpieczeństwa zabawek” Rozdział II „Ryzyko szczególne” Dyrektywy Rady 88/378/EWG z dnia 3 maja 1988 r. w sprawie zbliżenia ustawodawstwa Państw Członkowskich dotyczących bezpieczeństwa zabawek (Dz. Urz. WE L 187 z 16.07.1988; Dz. Urz. UE Polskie wydanie specjalne, rozdz. 13, t. 9, str. 240).

W toku postępowania przed Prezesem Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów powiadomiono Jakuba Białowiejskiego, prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą „KUBA PARTNER” w Szczecinku o możliwości podjęcia działań zmierzających do usunięcia niezgodności bądź wycofania wyrobu z obrotu i wyznaczono mu termin na ich podjęcie. Poinformowano go również, jakie należy przedstawić dowody na okoliczność

podjętych działań. Podkreślić należy, iż kierowana do strony korespondencja została prawidłowo doręczona.

Strona została pouczona o przysługującym jej prawie brania czynnego udziału w każdym stadium postępowania, a w szczególności wypowiedzenia się, co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłaszania żądań, a także przeglądania akt sprawy oraz sporządzania z nich notatek i odpisów. Strona z tego prawa nie skorzystała.

W trakcie toczącego się postępowania strona oświadczyła, iż wycofuje zabawkę - „pluszowa lalka Zippety”, nr 26859 z obrotu. Na dowód podjętych działań przedstawiła zestawienie kontrahentów i część dowodów potwierdzających wycofanie kwestionowanej zabawki z obrotu, tj. 22 oryginały oświadczeń odbiorców o nieposiadaniu przedmiotowego wyrobu na stanie magazynowym oraz 9 oryginałów faktur korygujących, a także 1 potwierdzoną za zgodność z oryginałem kopię faktury korygującej. Strona nadesłała też 2 kopie oświadczeń odbiorców o posiadaniu kwestionowanego wyrobu na stanie magazynowym, które nie były poświadczone za zgodność z oryginałem i w związku z tym nie mogły stanowić dowodu w toczącym się postępowaniu.

Ponadto strona nadesłała 2 oświadczenia odbiorców o posiadaniu przedmiotowej zabawki na stanie magazynowym i 1 oświadczenie kontrahenta o nieposiadaniu kwestionowanej zabawki w ofercie sprzedaży, na którym widniał zapis o zwrocie przez niego 1 szt. wyrobu. Jednakże w przypadku tych oświadczeń strona nie dołączyła dowodów potwierdzających wycofanie przez nią kwestionowanego wyrobu z obrotu. W związku z powyższym skierowano do strony pismo z dnia 24 lipca 2009 r., wzywające ją do przedstawienia faktur korygujących, które stanowiłyby dowód na wycofanie przez nią wyrobu z obrotu. Strona na powyższe pismo nie odpowiedziała, mimo prawidłowego doręczenia.

W toku toczącego się postępowania Jakub Białowiejski, prowadzący działalność gospodarczą pod nazwą „KUBA PARTNER” w Szczecinku nie przedstawił wszystkich dowodów potwierdzających wycofanie przedmiotowej zabawki z obrotu - na 57 odbiorców nie przedstawił żadnych dowodów od 20, natomiast 2 kopie oświadczeń odbiorców nie mogły stanowić dowodu, ponieważ nie były potwierdzone za zgodność z oryginałem. Ponadto strona, w przypadku 3 oświadczeń złożonych przez odbiorców o posiadaniu przez nich przedmiotowego wyrobu w ofercie sprzedaży i jego zwrocie do przedsiębiorcy Jakuba Białowiejskiego, nie przedłożyła faktur korygujących. W świetle powyższego strona nie przedstawiła pełnych dowodów, które pozwalałyby w sposób jednoznaczny stwierdzić, iż brak jest obecnie kwestionowanej zabawki w obrocie.

Mając na uwadze powyższe oraz zagrożenie, jakie stwarza dla użytkowników przedmiotowy wyrób, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów uznał, iż

niezbędne jest nakazanie wycofania ww. wyrobu z obrotu oraz powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach.

Ponadto w trosce o bezpieczeństwo użytkowników (konsumentów) kwestionowanego wyrobu, który może zagrażać ich zdrowiu i życiu, a w szczególności stwarza ryzyko połknięcia małego elementu lub wprowadzenia jego do jakiegokolwiek otworu w ciele dziecka, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów uznał, iż zachodzi konieczność w interesie użytkowników (konsumentów) nadania decyzji rygoru natychmiastowej wykonalności i orzekł jak w sentencji.

Decyzja ostateczna, zgodnie z art. 39a ust. 3 pkt 1 ustawy o systemie oceny zgodności, stanowi podstawę wpisu do prowadzonego przez Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów rejestru wyrobów niezgodnych z zasadniczymi wymaganiami.

Pouczenie

Na podstawie art. 127 § 3 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. 42 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

Małgorzata Kozak
Wiceprezes

Otrzymują:

Jakub Białowiejski
„KUBA PARTNER”
ul. Piłska 30
78-400 Szczecinek

Do wiadomości:

1. Zofia Rabcewicz
Przedsiębiorstwo Handlowo-Usługowe „Czternastka”
ul. Wysoka Brama 23
11-100 Lidzbark Warmiński
2. Warmińsko-Mazurski Wojewódzki Inspektor
Inspekcji Handlowej
3. a/a