



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR-730-127(11)/12/EG

Warszawa, 27 września 2012 r.

DECYZJA DNR-2/216/2012

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 Przedsiębiorstwu Handlowemu POLSIRHURT Borys Tadeusz Borys Jerzy Spółka jawna z siedzibą w Sieradzu, w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki grzechotka, NO. 368-9, kod kreskowy 8413930110305, niezgodnej ze szczegółowymi wymaganiami określonymi w pkt 1.4.2., 1.4.3. oraz 1.14. 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 Moszczyńskiej, prowadzącej działalność gospodarczą pod nazwą „MOSPOL” Przedsiębiorstwo Produkcyjno-Handlowe Elżbieta Moszczyńska w Słupsku, inspektorzy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Gdańsku, Delegatura w Słupsku, stwierdzili w ofercie handlowej zabawkę grzechotka, NO. 368-9, kod kreskowy 8413930110305.

Kontrolowany zakupił przedmiotową zabawkę na podstawie faktury VAT nr FV01076/MAG/2011 z dnia 15 listopada 2011 r. od P.H. POLSIRHURT BORYS TADEUSZ & BORYS JERZY ul. Sarańska 6M 98-200 Sieradz w ilości 36 sztuk.

Przedsiębiorstwo Handlowe POLSIRHURT Borys Tadeusz Borys Jerzy Spółka jawna, ul. Sarańska 6M, 98-200 Sieradz zakupiła przedmiotową zabawkę na podstawie faktury NO.: PH100917C1 z dnia 17 września 2010 r. od YamYik Tat Trading Limited RM. 907.Jxm

258 Wing Tuck Commercial Centre, 177-183, Wing Lok Street, Hong Kong w ilości 720 sztuk.

Przedmiotowa zabawka to zestaw grzechotek wykonanych z sztucznego tworzywa oklejonych kolorowymi naklejkami. Zestaw składa się z dziewięciu grzechotek oznaczonych następującymi numerami: 1) rozpinany uchwyt w kształcie serca, na który nawleczono trzy klucze; 2) walec z uchwytem, wewnątrz którego znajdują się grzechoczące elementy; 3) żabka, wewnątrz której widoczne są małe kolorowe kuleczki; 4) uchwyt w kształcie liry, na który nawleczono trzy kolorowe kółka; 5) uchwyt obustronnie zakończony okrągłymi, płaskimi elementami przypominającymi kwiatki, na który nawleczono trzy kółka; 6) grzechotka przypominająca hantel; 7) duży marakas, wewnątrz którego znajdują się grzechoczące elementy; 8) mały marakas, wewnątrz którego znajdują się grzechoczące elementy; 9) kastaniety.

Zabawkę zapakowano w bezbarwną, przezroczystą, foliową torebkę, zamkniętą przy pomocy metalowych zszywek. Na etykiecie dołączonej do zabawki umieszczono następujące informacje: zabawka grzechotka Nr 368-9, kod kreskowy 8413930110305; oznakowanie CE; importer: P.H. POLSIRHURT S.j. Borys T. Borys J., ul. Sarańska 6M, 98-200 Sieradz; strona internetowa www.polsirhurt.pl; znak graficzny dotyczący wieku użytkownika 3m+; informacje oraz ostrzeżenia: Zabawka przeznaczona dla dzieci powyżej 3 miesięcy. Wykonana jest z bezpiecznych materiałów. Pozwala na rozwój koordynacji wzrokowo-ruchowej, rozwija zmysł dotyku i słuchu. Uwaga! Ze względów bezpieczeństwa nie pozostawiać dziecka bez opieki podczas zabawy. Zabawki z pozytywką okresowo przecierać wilgotną ściereczką, pyszczki i grzechotki myć pod bieżącą wodą z mydłem dla dzieci i parzyć wrzątkiem. Uszkodzona zabawka nie nadaje się do zabawy. Uwaga! Opakowanie nie służy do zabawy. Należy je zachować ze względu na ważne informacje.

Badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów z siedzibą w Lublinie (sprawozdanie z badań nr 58/2012) wykazały, że zabawka grzechotka, NO. 368-9, kod kreskowy 8413930110305 nie spełnia następujących punktów normy PN-EN 71-1:2011 *Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*:

- pkt 4.20b) ww. normy, z uwagi na przekroczony dopuszczalny poziom ciśnienia akustycznego emisji pojedynczego zdarzenia L_{pA1s} w grzechotkach oznaczonych numerami 1 i 7;
- pkt 4.20c) ww. normy, z uwagi na przekroczony dopuszczalny szczytowy poziom ciśnienia akustycznego emisji L_{pCpeak} w grzechotkach oznaczonych numerami 1,2,4,5 i 7;

- pkt 5.1b) ww. normy, z uwagi na pojawienie się dostępnych małych elementów mieszczących się całkowicie cylindrze do badania małych elementów (grzechotki oznaczone numerami 3,5,6,7,8 uległy rozłupaniu w wyniku czego dostępne stały się małe elementy);
- pkt 5.8) ww. normy, z uwagi na nieodpowiednią formę geometryczną grzechotek oznaczonych numerami 1,7, które wystają poza podstawę wzornika A i B oraz grzechotki oznaczonej numerem 8, która przechodzi przez wzornik A i B.

Pomorski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej uznał, iż przedmiotowa zabawka nie spełnia szczegółowych wymagań bezpieczeństwa określonych w pkt 1.4.2., 1.4.3. oraz 1.14. 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 15 maja 2012 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, zwany dalej „Prezesem UOKiK”, zawiadomił Przedsiębiorstwo Handlowe POLSIRHURT Borys Tadeusz Borys Jerzy Spółka jawna z siedzibą w Sieradzu o wszczęciu postępowania administracyjnego, w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki grzechotka, NO. 368-9, kod kreskowy 8413930110305, niespełniającej szczegółowych wymagań określonych w:

- pkt 1.4.2. Załącznika Nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia, z uwagi na nieodpowiednią formę geometryczną grzechotek oznaczonych numerami 1,7, które wystają poza podstawę wzornika A oraz B, a także grzechotki oznaczonej numerem 8, która przechodzi w całości przez wzornik A i B, co może stanowić ryzyko uduszenia użytkownika poprzez odcięcie mu dopływu powietrza w wyniku wewnętrznego zatkania, zaklinowania w ustach, gardle lub przy wejściu do dolnych dróg oddechowych,
- pkt 1.4.2. oraz 1.4.3. Załącznika Nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia, z uwagi na pojawienie się w wyniku próby wytrzymałości udarnościowej małych elementów (grzechotki oznaczone numerami 3,5,6,7,8 uległy rozłupaniu w wyniku czego dostępne stały się małe elementy), 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,

- pkt 1.14. Załącznika Nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia, z uwagi na przekroczony dopuszczalny poziom ciśnienia akustycznego emisji pojedynczego zdarzenia L_{pA1s} w grzechotkach oznaczonych numerami 1 i 7 oraz z uwagi na przekroczony dopuszczalny szczytowy poziom ciśnienia akustycznego emisji L_{pCpeak} w grzechotkach oznaczonych numerami 1,2,4,5 i 7, co może stanowić ryzyko uszkodzenia słuchu.

Jednocześnie, zwrócił się do strony o wskazanie, czy przekazana faktura PH100917C1 z dnia 17 września 2010 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 wskazanie zakupionej ilości zabawki grzechotka, NO. 368-9, kod kreskowy 8413930110305 na podstawie faktury PH100917C1 z dnia 17 września 2010 r.

W odpowiedzi na zawiadomienie Prezesa UOKiK o wszczęciu postępowania administracyjnego pismem z dnia 23 maja 2012 r. (do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wpłynęło w dniu 28 maja 2012 r.) strona poinformowała, iż faktura PH100917C1 z dnia 17 września 2010 r. stanowi jedyny dokument na podstawie, którego dokonano zakupu zabawki grzechotka, NO. 368-9, kod kreskowy 8413930110305 w łącznej ilości 720 sztuk. Przy piśmie strona przesłała listę adresową 20 dystrybutorów 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 PH100917C1 z dnia 17 września 2010 r.

Postanowieniem z dnia 31 maja 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.

Pismem z dnia 25 czerwca 2012 r. (do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wpłynęło w dniu 26 czerwca 2012 r.) strona poinformowała o wycofaniu z obrotu zabawki grzechotka, NO. 368-9, kod kreskowy 8413930110305, na podstawie informacji uzyskanej od kontrahentów, którzy zakupili przedmiotowy wyrób oraz o zamieszczeniu wymaganego ogłoszenia w prasie. Jednocześnie, z uwagi na brak odpowiedzi od sześciu kontrahentów, strona zwróciła się o wydłużenie terminu koniecznego na przedstawienie brakujących

oświadczeń. Wyjaśniła, iż powstała różnica w stanie ilościowym zabawki dotyczy egzemplarzy obecnie znajdujących się na stanie magazynowym strony lub egzemplarzy wcześniej sprzedanych w punktach sprzedaży detalicznej strony. Ponadto, strona przekazała 8 oświadczeń odbiorców o braku wyrobu na stanie magazynowym, 3 oświadczenia o posiadaniu na stanie magazynowym zabawki wraz z fakturami korygującymi potwierdzającymi zwrot zabawek do strony, dokument rozchodu wewnętrznego nr RW00018/MAG/2012 z dnia 25 czerwca 2012 r. oraz informację o zakończeniu działalności gospodarczej przez jednego z kontrahentów.

W odpowiedzi, pismem z dnia 28 czerwca 2012 r. Prezes UOKiK przychylił się do prośby strony i wyznaczył nowy termin na przedstawienie brakujących dowodów.

W dniu 18 lipca 2012 r. wpłynęły do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów oświadczenia 6 kontrahentów o braku wyrobu na stanie magazynowym, oświadczenia 2 kontrahentów o posiadaniu zabawki wraz z fakturami korygującymi potwierdzającymi zwrot zabawek do strony, dokument rozchodu wewnętrznego RW00023/MAG/2012 z dnia 17 lipca 2012 r. oraz wycinek prasowy z wymaganym ogłoszeniem.

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 Przedsiębiorstwo Handlowe POLSIRHURT Borys Tadeusz Borys Jerzy Spółka jawna z siedzibą w Sieradzu jest importerm zabawki grzechotka, NO. 368-9, kod kreskowy 8413930110305.

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 58/2012) stwierdzono, że zabawka nie spełnia wymagań normy PN-EN 71-1+A9:2009 „*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 20 odbiorców, 5 oświadczeń kontrahentów o posiadaniu zabawki na stanie magazynowym oraz 5 faktur korygujących potwierdzających zwrot zabawek do strony, 14 oświadczeń odbiorców o braku wyrobu na stanie magazynowym, informację o zakończeniu działalności gospodarczej przez jednego z kontrahentów, dokumenty rozchodu wewnętrznego, a także wycinek prasowy z 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:

Przedsiębiorstwo POLSIRHURT Borys Tadeusz Borys Jerzy Spółka jawna
ul. Sarańska 6 M
98-200 Sieradz

Do wiadomości:

1. Elżbieta Moszczyńska
„MOSPOL” Przedsiębiorstwo Produkcyjno-Handlowe Elżbieta Moszczyńska
ul. Generała Wybickiego 14
76-200 Słupsk
2. Pomorski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej
(nr akt kontroli D.S.NR.8361.42.2012.G.J.-D.P.; D.S.NR.8361.95.2012.G.J.-D.P.)
3. a/a