



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR-730-95 (12)/15/KZ

Warszawa, dnia 08 grudnia 2015 r.

DECYZJA DNR-2/290/2015

Na podstawie art. 41c ust. 3 pkt 1 w zw. z art. 38 ust. 3 pkt 1 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o systemie oceny zgodności (Dz. U. z 2014 r., poz. 1645 z późn. zm.), po przeprowadzeniu postępowania administracyjnego wszczętego z urzędu w sprawie wprowadzonej do obrotu przez przedsiębiorcę Piotra Brudzińskiego, prowadzącego działalność gospodarczą pod firmą Piotr Brudziński Przedsiębiorstwo „KARO” w Warszawie, zabawki do kąpielii Bath Toys (2 kacuszki) zestaw 6801, kod kreskowy EAN 7460745744028, niespełniającej zasadniczych wymagań określonych w: § 8 ust 7 i § 10 ust.1 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 późn. zm.), Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów nakazuje przedsiębiorcy Piotrowi Brudzińskiemu, prowadzącemu działalność gospodarczą pod firmą Piotr Brudziński Przedsiębiorstwo „KARO” w Warszawie, wycofanie z obrotu zabawki do kąpielii Bath Toys (2 kacuszki) zestaw 6801, kod kreskowy EAN 7460745744028.

UZASADNIENIE

W toku kontroli przeprowadzonej w dniach 22 sierpnia 2014 r. - 4 września 2014 r. w sklepie z zabawkami w Białogardzie, należącym do przedsiębiorcy Wandy Królikowskiej, prowadzącej działalność gospodarczą pod firmą Królikowska Wanda Sklep Przemysłowy „ABC” W. Królikowska, inspektorzy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Szczecinie, Delegatura w Koszalinie, stwierdzili w ofercie handlowej ww. zabawkę. Z okazanego przez kontrolowanego dokumentu wynika, iż wyroby zostały dostarczone do kontrolowanej na podstawie faktury VAT nr 2464/001/2013 z dnia 27 lipca 2013 r. od przedsiębiorcy Marka Matwiejczuka, prowadzącego działalność gospodarczą pod firmą Firma Handlowo-Usługowa „SERWUS” w Szczecinie w ilości 3 sztuk, który zakupił wyrób od Piotra Brudzińskiego, prowadzącego działalność gospodarczą pod firmą Piotr Brudziński

Przedsiębiorstwo „KARO” w Warszawie, na podstawie faktury VAT nr 301/2013 z dnia 10 kwietnia 2013 r. w ilości 48 sztuk.

Zabawka do kąpielii Bath Toys (2 kaczuśki) zestaw 6801, kod kreskowy EAN 7460745744028 - składa się z dwóch gumowych żółtych kaczuśki, które zapakowane są w siatkę z tworzywa sztucznego, spiętą kartonową zawieszka, na której są następujące informacje: „zestaw-6801, wyprodukowano w Chinach, producent: Xinding Toys Factory Chenghai District, Shantou, China, importer: KARO, Warszawa, ul. Jordanowska 1 a, znak CE, Nieodpowiednie dla dzieci w wieku poniżej 3 lat (słownie i graficznie). Uwaga! Ryzyko połknięcia małych elementów, grozi to zadławieniem lub uduszeniem. Zachować opakowanie zawiera ważne informacje. Przechowywać w miejscu niedostępnym dla dzieci od 3 lat. Opakowanie nie jest zabawką! Używać zabawki pod bezpośrednim nadzorem osoby dorosłej!”.

Badania organoleptyczne przeprowadzone przez inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Szczecinie, Delegatura w Koszalinie wykazały, iż zabawka została oznaczona ostrzeżeniem dotyczącym wieku, sprzecznym z przewidywanym użytkowaniem zabawki, zgodnie z jej funkcją, rozmiarem i charakterystyką tj. ostrzeżeniem graficznym i słownym dotyczącym wieku (0-3). Inspektorzy stwierdzili, iż ze względu na prosty kształt, łatwość chwytania małymi rączkami, zdecydowaną barwę, możliwość zabawy w wannie, zabawka nadaje się do zabawy dla dzieci najmłodszych. Zgodnie z tablicą 23 „Zabawki dla niemowląt do oglądania, chwytania i/lub ściskania (kategoria V) ujętą w raporcie CEN mającym status Raportu PKN nr PKN-CEN/CR 14379 styczeń 2007, tej kategorii zabawek nie przewiduje się dla dzieci w wieku 3 lat i starszych.

Inspektorzy zwrócili się do importera zabawki przedsiębiorcy Piotra Brudzińskiego, prowadzącego działalność gospodarczą pod firmą Piotr Brudziński Przedsiębiorstwo „KARO” w Warszawie, z prośbą o przekazanie dowodów zakupu wyrobu i dokumentów potwierdzających, że zabawka spełnia zasadnicze wymagania. W odpowiedzi otrzymano dokument zakupu przedmiotowej zabawki – Invoice No.: XFPL008120330003 z dnia 30 marca 2012 r. w ilości 384 sztuk. Wobec nie nadesłania deklaracji zgodności dotyczącej przedmiotowej zabawki, stwierdzono jej brak.

Pismem z dnia 16 marca 2015 r. Zachodniopomorski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej przekazał akta z kontroli do UOKiK.

W dniu 24 marca 2015 r. Prezes UOKiK zlecił Mazowieckiemu Wojewódzkiemu Inspektorowi Inspekcji Handlowej przeprowadzenie kontroli u przedsiębiorcy Piotra Brudzińskiego, prowadzącego działalność gospodarczą pod firmą Piotr Brudziński Przedsiębiorstwo „KARO” w Warszawie.

W piśmie z dnia 24 kwietnia 2015 r. Mazowiecki Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej zawiadomił Prezesa UOKiK, iż w dniu 24 kwietnia 2015 r. podjęto próbę rozpoczęcia kontroli u strony postępowania.

Pismem z dnia 13 lipca 2015 r. Mazowiecki Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej poinformował Prezesa UOKiK, iż kolejne próby mające na celu wszczęcie kontroli okazały się bezskuteczne, mimo to że w dniu 3 czerwca 2015 r. przedsiębiorca Piotr Brudziński, prowadzący działalność gospodarczą pod firmą Piotr Brudziński Przedsiębiorstwo „KARO” w Warszawie skontaktował się telefonicznie z inspektorem Inspekcji Handlowej i oświadczył, iż jest chory i dopiero po 7 czerwca 2015 r. odezwie się ponownie, celem umówienia się na kontrolę.

W piśmie z dnia 21 lipca 2015 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów zawiadomił przedsiębiorcę Piotra Brudzińskiego, prowadzącego działalność gospodarczą pod firmą Piotr Brudziński Przedsiębiorstwo „KARO” w Warszawie (zwanego dalej: stroną postępowania) o wszczęciu z urzędu postępowania administracyjnego w sprawie wprowadzenia do obrotu zabawki do kąpielii Bath Toys (2 kaczuski) zestaw 6801, kod kreskowy EAN 7460745744028, niespełniającej zasadniczych wymagań określonych w: § 8 ust. 7 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 późn. zm.), zwanego dalej „rozporządzeniem”, ze względu na umieszczenie w oznakowaniu zabawki ostrzeżeń dotyczących wieku, sprzecznych z przewidywanym użytkowaniem zabawki, zgodnie z jej funkcją, rozmiarem i charakterystyką tj. ostrzeżenia graficznego i słownego dotyczącego wieku (0-3) oraz § 10 ust. 1 rozporządzenia, z uwagi na brak deklaracji zgodności (dowód: karta 14 akt postępowania przed Prezesem UOKiK).

Korespondencja została zwrócona do UOKiK przez pocztę po dwukrotnym awizowaniu z adnotacją „mieszkanie zamknięte, awizo pozostawiono w skrzynce”.

W dniu 28 sierpnia 2015 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wydał postanowienie, w którym wyznaczył stronie postępowania termin 21 dni na usunięcie niezgodności bądź wycofanie wyrobu z obrotu. Strona postępowania została poinformowana jakie należy przedstawić dowody na okoliczność podjętych przez nią działań (dowód: karty 15-17 akt postępowania przed Prezesem UOKiK).

Korespondencja została zwrócona do UOKiK przez pocztę po dwukrotnym awizowaniu z adnotacją „mieszkanie zamknięte, awizo pozostawiono w skrzynce”.

Pismem z dnia 2 października 2015 r. Prezes UOKiK poinformował stronę postępowania, iż w związku z nieprzedstawieniem dowodów potwierdzających wycofanie z obrotu zabawki do kąpielii Bath Toys (2 kaczuski) zestaw 6801, kod kreskowy EAN

7460745744028, zamierza zakończyć postępowanie administracyjne, opierając się na dotychczas zgromadzonych dowodach. Ponadto Prezes UOKiK zawiadomił stronę postępowania o tym, iż przysługuje jej zgodnie z art. 10 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. - Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2013 r. poz. 267 z późn. zm.), zwanej dalej „k.p.a.”, prawo do zapoznania się ze zgromadzonymi aktami sprawy, prawo wypowiedzenia się, co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłaszanych żądań w terminie 10 dni od dnia otrzymania pisma. Ponadto wskazał, iż zgodnie z art. 21 ust. 3 rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (WE) NR 765/2008 z dnia 09 lipca 2008 r. ustanawiającego wymagania w zakresie akredytacji i nadzoru rynku odnoszącego się do warunków wprowadzania produktów do obrotu i uchylającego rozporządzenie (EWG) nr 339/93 (Dz. Urz. UE L 218/30 z dnia 13 sierpnia 2008 r.), strona przed wydaniem decyzji ma możliwość w odpowiednim terminie, nie krótszym niż 10 dni, przedstawienia swojego stanowiska w sprawie (dowód: karta 20 akt postępowania przed Prezesem UOKiK).

Korespondencja została zwrócona do UOKiK przez pocztę po dwukrotnym awizowaniu z adnotacją „mieszkanie zamknięte, awizo pozostawiono w skrzynce”.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów ustalił i stwierdził:

Przedsiębiorca Piotr Brudziński, prowadzący działalność gospodarczą pod firmą Piotr Brudziński Przedsiębiorstwo „KARO” w Warszawie, jest importerem zabawki do kąpielii Bath Toys (2 kaczuszki) zestaw 6801, kod kreskowy EAN 7460745744028, co potwierdza oznakowanie zamieszczone na opakowaniu: „Importer: KARO, Warszawa, ul. Jordanowska 1a” (dowód: protokół oględzin karta 33 akt kontroli WIIH) oraz dowód zakupu (dowód: Commercial Invoice No.: XFPL008120330003 z dnia 30 marca 2012 r. (karta 44-45 akt kontroli WIIH).

Zgodnie z art. 5 pkt 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o systemie oceny zgodności przez wprowadzenie do obrotu należy rozumieć udostępnienie przez producenta, jego upoważnionego przedstawiciela lub importera, nieodpłatnie albo za opłatą, po raz pierwszy na terytorium państwa członkowskiego Unii Europejskiej lub państwa członkowskiego Europejskiego Porozumienia o Wolnym Handlu (EFTA) – strony umowy o Europejskim Obszarze Gospodarczym, wyrobu w celu jego używania lub dystrybucji. Zaś zgodnie z art. 5 pkt 21 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o systemie oceny zgodności, importerem jest osoba fizyczna lub prawna albo jednostka organizacyjna nieposiadająca osobowości prawnej, mająca 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.

Przepis art. 6 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. 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 przypadku zabawek, zastosowanie mają przepisy rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek.

Badania organoleptyczne przeprowadzone przez inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Szczecinie, Delegatura w Koszalinie wykazały, iż zabawka została oznaczona ostrzeżeniem dotyczącym wieku, sprzecznym z przewidywanym użytkowaniem zabawki, zgodnie z jej funkcją, rozmiarem i charakterystyką tj. ostrzeżeniem graficznym i słownym dotyczącym wieku (0-3). Ponadto z uwagi na to, iż importer na wezwanie inspektorów nie nadesłał deklaracji zgodności dotyczącej przedmiotowej zabawki, stwierdzono jej brak.

Stwierdzone niezgodności uzasadniały wszczęcie przez Prezesa UOKiK postępowania w sprawie wprowadzonej do obrotu przez przedsiębiorcę Piotra Brudzińskiego, prowadzącego działalność gospodarczą pod firmą Piotr Brudziński Przedsiębiorstwo „KARO” w Warszawie, zabawki do kąpeli Bath Toys (2 kaczuski) zestaw 6801, kod kreskowy EAN 7460745744028, niespełniającej zasadniczych wymagań określonych w: § 8 ust 7 i § 10 ust.1 rozporządzenia.

Zgodnie z § 8 ust. 7 ww. rozporządzenia, na zabawkach nie mogą być umieszczone ostrzeżenia, o których mowa w pkt 2.1-11 załącznika nr 3 do ww. rozporządzenia, jeżeli są one sprzeczne z przewidywanym użytkowaniem zabawki, określonym na podstawie ich funkcji, rozmiarów i charakterystyki. Pkt. 2.1 załącznika nr 3 do ww. rozporządzenia stanowi, iż zabawki, które mogą być niebezpieczne dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy, są opatrzone ostrzeżeniem, takim jak „Nieodpowiednie dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy” lub „Nieodpowiednie dla dzieci w wieku poniżej 3 lat” lub ostrzeżeniem w formie symbolu graficznego.

Według przepisu § 10 ust. 1 rozporządzenia, deklaracja zgodności WE stanowi potwierdzenie, że zabawka spełnia wymagania określone w § 8 rozporządzenia oraz w załączniku nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia. Przepis § 8 rozporządzenia stanowi, iż 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 dzieci. Podczas projektowania i produkowania zabawek powinny być uwzględnione zdolności dzieci, a tam, gdzie to właściwe, ich opiekunów, w szczególności w przypadku zabawek przeznaczonych dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy lub z innych określonych grup wiekowych.

W toku postępowania przed Prezesem UOKiK powiadomiono stronę postępowania o możliwości podjęcia działań zmierzających do usunięcia niezgodności bądź wycofania wyrobu z obrotu i wyznaczono termin na ich podjęcie. Strona postępowania nie nadesłała żadnych dowodów świadczących o rozpoczęciu jakichkolwiek działań. Wobec beczynności strony postępowania i ze względu na stwierdzone nieprawidłowości w oznakowaniu zabawki oraz brak deklaracji zgodności, potwierdzającej iż zabawka spełnia zasadnicze wymagania, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów uznał, iż niezbędne jest nakazanie wycofania ww. wyrobu z obrotu.

Zawiadomienie o wszczęciu postępowania, postanowienie oraz pismo informujące o przysługujących jej przed wydaniem decyzji uprawnieniach, zostały uznane za doręczone zgodnie z dyspozycją art. 44 § 4 k.p.a.

Zgodnie z art. 41c ust. 3 pkt 1 ustawy o systemie oceny zgodności, jeżeli w wyniku kontroli stwierdzono, że wyrób nie spełnia zasadniczych, szczegółowych lub innych wymagań, a strona postępowania nie podjęła działań, o których mowa w art. 41b ust. 1 ustawy o systemie oceny zgodności organ prowadzący postępowanie może, w drodze decyzji nakazać wycofanie wyrobu z obrotu lub z użytku.

Decyzja ostateczna, zgodnie z art. 39a ust. 3 pkt 1 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o systemie oceny zgodności, stanowi podstawę wpisu do prowadzonego przez Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów rejestru wyrobów niezgodnych z zasadniczymi, szczegółowymi i innymi wymaganiami.

Zgodnie z art. 39a ust. 4 pkt 1 ustawy o systemie oceny zgodności, Prezes UOKiK, na wniosek organu wyspecjalizowanego lub z urzędu, usuwa wpis z rejestru, w przypadku gdy osoba wprowadzająca wyrób do obrotu lub oddająca go do użytku wykaże, że wykonała decyzję, o której mowa w art. 41c ust. 3 ustawy o systemie oceny zgodności; wpis usuwa się nie wcześniej niż po upływie 3 miesięcy od dnia przedstawienia odpowiednich informacji, lub gdy osoba wprowadzająca wyrób do obrotu lub oddająca go do użytku nie podejmie działań, o których mowa w pkt 1; wpis usuwa się nie wcześniej niż po upływie 12 miesięcy od dnia przeprowadzenia kontroli, o której mowa w art. 41c ust. 10 ustawy o systemie oceny zgodności.

Przepis art. 38 ust. 3 pkt 1 ustawy o systemie oceny zgodności stanowi, iż postępowanie w sprawie wprowadzonych do obrotu lub oddanych do użytku wyrobów niezgodnych

z zasadniczymi, szczegółowymi lub innymi wymaganiami prowadzi Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów.

W związku z powyższym Prezes UOKiK orzekł, jak w sentencji.

Pouczenie

Na podstawie art. 127 § 3 w związku z art. 129 § 2 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. - Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2013 r. poz. 267 z późn. zm.), w związku z art. 43b ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o systemie oceny zgodności (Dz. U. z 2014 r., poz. 1645 z późn. 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