



PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW

DNR-730-691(14)/16/JWS

DNR-730-700(14)/16/JWS

Warszawa, dnia 08 maja 2017 r.

DECYZJA DNR-2/ 111 /2017

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów:

- 1) na podstawie art. 84 ust. 1 pkt 2 w związku z art. 58 ust. 3 pkt 1 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku (Dz. U. z 2016 r., poz. 542 z późn. zm.) umarza wszczęte z urzędu postępowanie administracyjne w sprawie wprowadzonej do obrotu przez przedsiębiorcę SWEDE DEMUTH Spółka jawna z siedzibą w Poznaniu, zabawki produkcji chińskiej – **Walec, Item No. 2132**, kod EAN 5902496108022, niezgodnej z wymaganiami dla zabawek określonymi w § 5 ust.1 rozporządzenia Ministra Rozwoju i Finansów z dnia 20 października 2016 r. w sprawie wymagań dla zabawek (Dz.U. z 2016 r., poz. 1730) w zw. z pkt 1.4.2. i w zw. z pkt 1.4.3. załącznika nr 1 „**WYMAGANIA DLA ZABAWEK**” do tego rozporządzenia, w związku z wycofaniem wyrobu z obrotu, jego zniszczeniem oraz powiadomieniem użytkowników o stwierdzonych niezgodnościach;
- 2) na podstawie art. 97 ust. 4 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku odstępuje od nałożenia na przedsiębiorcę SWEDE DEMUTH Spółka jawna z siedzibą w Poznaniu kary pieniężnej za wprowadzenie do obrotu zabawki produkcji chińskiej – **Walec, Item No. 2132**, kod EAN 5902496108022, niezgodnej z wymaganiami określonymi w § 5 ust. 1 rozporządzenia Ministra Rozwoju i Finansów z dnia 20 października 2016 r. w sprawie wymagań dla zabawek, w zw. z pkt 1.4.2. i w zw. z pkt 1.4.3. załącznika nr 1 „**WYMAGANIA DLA ZABAWEK**” do tego rozporządzenia, w związku z przedstawieniem przez ww. przedsiębiorcę dowodów potwierdzających wykonanie postanowienia z dnia 25 stycznia 2017 r.



UZASADNIENIE

W toku dwóch kontroli przeprowadzonych:

- 1) w dniach 27 października – 09 listopada 2016 r. w hurtowni przy ul. Tęczowej 84 we Wrocławiu, należącej do Małgorzaty Staszczyk i Piotra Pietrożyńskiego, wspólników spółki cywilnej, prowadzących działalność gospodarczą pod firmą: GRAMAR S.C. M. STASZCZYK, P. PIETROŻYŃSKI we Wrocławiu;
- 2) w dniach 14 - 25 listopada 2016 r. w hurtowni przy ul. Kawaleryjskiej 7 w Legnicy, należącej do EURO-RTM SPÓŁKA JAWNA- IGNACZAKOWIE z siedzibą w Legnicy, inspektorzy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej we Wrocławiu stwierdzili w ofercie handlowej obu hurtowni, m.in. zabawkę - *Walec*, *Item No. 2132*, kod EAN 5902496108022.


Z materiału dowodowego zebranego podczas prowadzonych postępowań kontrolnych wynikało, że przedmiotowa zabawka zakupiona została przez SWEDE DEMUTH sp.j., ul. Romana Maya 1, 61-371 Poznań, w liczbie **300 szt.**, od chińskiego przedsiębiorcy – BIG TREE TOYS (HK) LIMITED, Big Tree Industrial Building, South Part 1-101, NanShe Area, PengNan Industrial Park, North YingBin Road, WaiSha Town, LongHu District, Shantou City, Guangong, China, na podstawie faktury INVOICE NO.: CI033K0603-16012 z dnia 10.08.2016 r. Nadto dokument SAD z dnia 22.09.2016 r. wskazywał, że spółka SWEDE DEMUTH z siedzibą w Poznaniu jest wprowadzającą ww. wyrób do obrotu. Natomiast kontrolowani przedsiębiorcy zakupili wskazany wyrób bezpośrednio od importera, w liczbie **po 30 sztuk:**

- 1) Małgorzata Staszczyk i Piotr Pietrożyński, za fakturą VAT nr H-1448/16/FVS z dnia 29.09.2016 r.;
- 2) EURO-RTM SPÓŁKA JAWNA- IGNACZAKOWIE z siedzibą w Legnicy, za fakturą Vat nr h-1519/16/fvs z dnia 07.10.2016 r.

Przedmiotowy wyrób jest to sorter w kształcie walca, wykonany z kolorowego tworzywa sztucznego. W ścianach bocznych zabawki oraz w jej górnej i dolnej podstawie znajdują się otwory o różnych kształtach. Jedna z bocznych ścianek jest otwierana. Do zabawki dołączono 8 elementów o różnych kształtach, które można dopasować do otworów walca.

Bezpośrednio na wyrób oraz na opakowanie naklejono trzy etykiety zawierające następujące informacje:

- nazwę wyrobu: „*Walec*, *Item No. 2132*”;
- kod EAN: 5902496108022;

- dane producenta: „*Xin Da Mei Toys Factory, Add.: Chenghai District, Shantou City, Guangdong Province, China*”;
- dane importera: „*SWEDE DEMUTH Spółka Jawna, ul. Romana Maya 1, 61-371 Poznań, tel. +48 61 653 1076*”;
- kategoria wiekowa zabawki „18M+”;
- znak  ;
- informacje i ostrzeżenia: „*Zabawka przeznaczona dla dzieci w wieku powyżej 18 miesięcy, ze względu na rozwój motoryki dziecka oraz charakter zabawki i jej rozmiar. Opakowanie (z tworzywa sztucznego) nie jest zabawką; chronić przed dziećmi; nie udostępniać do zabawy. Przed przekazaniem dziecku zabawki usunąć z niej wszystkie elementy opakowania. Zachować opakowanie ze względu na zawarte na nim informacje. W trosce o zdrowie dziecka dbaj o czystość jego zabawek. Przed każdorazowym podaniem dziecku zabawki, wyczyść ją starannie, usuwając zabrudzenia przy użyciu wilgotnej szmatki. Zabawka zgodna z normą europejską EN 71. Wyprodukowano w Chinach*”.

Badania organoleptyczne przeprowadzone przez inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej we Wrocławiu w dwóch kontrolowanych hurtowniach wykazały, że przedmiotowa zabawka jest niezgodna z wymaganiami pkt 5.1a normy PN-EN 71-1:2015-01 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*”, z uwagi na to, że dwa elementy zabawki o kształcie koła i ćwiartki koła mieściły się całkowicie w cylindrze do badania małych części (Sprawozdania z badań organoleptycznych nr 1 z dnia 03.11.2016 r. oraz nr 1 z dnia 17.11.2016 r.).

Stwierdzone w badaniach organoleptycznych nieprawidłowości stanowią niezgodności z wymaganiami dla zabawek określonymi w § 5 ust. 1 rozporządzenia Ministra Rozwoju i Finansów z dnia 20 października 2016 r. w sprawie wymagań dla zabawek (Dz. U. z 2016 r., poz. 1730), zwanego dalej „rozporządzenia MRiF”, w związku z pkt 1.4.2. i w związku z pkt 1.4.3. załącznika nr 1 „*WYMAGANIA DLA ZABAWEK*” do rozporządzenia MRiF.

Mając na uwadze wskazane niezgodności, Dolnośląski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej uznał, że wyrób ten nie spełnia wymagań określonych w rozporządzeniu MRiF i wydał dwie decyzje zakazujące na okres 3 miesięcy udostępniania:

1. dla Małgorzaty Staszczuk i Piotra Pietrożyńskiego - **20 szt.** zabawki - *Walec, Item No. 2132*, kod EAN 5902496108022 (decyzja z dnia 09 listopada 2016 r.);
2. dla EURO-RTM SPÓŁKA JAWNA- IGNACZAKOWIE z siedzibą w Legnicy - **7 szt.** tej zabawki (decyzja z dnia 18 listopada 2016 r.).

Wydanym decyzjom Dolnośląski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej nadał rygor natychmiastowej wykonalności.

Następnie, przekazał akta z przeprowadzonych kontroli Prezesowi Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (zwanemu dalej „Prezesem UOKiK”), w celu wszczęcia z urzędu postępowania administracyjnego na podstawie przepisów ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku (Dz. U. z 2016 r., poz. 542 z późn. zm.), zwanej dalej „uosoziur”.

Prezes UOKiK w piśmie z dnia 19 stycznia 2017 r. zawiadomił importera – SWEDE DEMUTH Spółka jawna z siedzibą w Poznaniu (zwanego dalej „stroną postępowania”) o wszczęciu z urzędu postępowania w sprawie:

- 1) wprowadzenia do obrotu zabawki produkcji chińskiej – *Walec, Item No. 2132*, kod EAN 5902496108022, niezgodnej z wymaganiami dla zabawek, określonymi w § 5 ust. 1 rozporządzenia MRiF w związku z pkt 1.4.2. i w związku z pkt 1.4.3. załącznika nr 1 „*WYMAGANIA DLA ZABAWEK*” do rozporządzenia MRiF, z uwagi na obecność w zabawce dwóch małych elementów, które, w przypadku połknięcia, stwarzają niebezpieczeństwo udławienia lub uduszenia się dziecka;
- 2) nałożenia na stronę postępowania kary pieniężnej za wprowadzenie do obrotu ww. zabawki niezgodnej z wymaganiami dla zabawek.

Następnie, w dniu 20 stycznia 2017 r. Prezes UOKiK wydał dla kontrolowanych przedsiębiorców dwie decyzje nr DNR-2/11/2017 oraz DNR-2/12/2017 przedłużające zakaz udostępniania kwestionowanego wyrobu wydany przez Dolnośląskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej – do czasu zakończenia postępowania w sprawie wprowadzenia do obrotu wyrobu niezgodnego z wymaganiami dla zabawek.

Ze względu na stwierdzone niezgodności oraz zagrożenie stwarzane przez przedmiotowy wyrób, Prezes UOKiK postanowieniem z dnia 25 stycznia 2017 r., znak DNR-730-691(4)/16/JWS, DNR-730-700(4)/16/JWS wyznaczył stronie postępowania termin 21 dni na przedstawienie dowodów na okoliczność usunięcia niezgodności tego wyrobu lub wycofania go z obrotu i zniszczenia oraz powiadomienia użytkowników o istniejących nieprawidłowościach w formie komunikatu zamieszczonego na stronie internetowej oraz ogłoszenia opublikowanego w prasie ogólnopolskiej. Wyjaśnił ponadto, jakie dowody należy przedstawić na potwierdzenie wskazanych działań. Prezes UOKiK poinformował również stronę postępowania, iż organ nadzoru rynku prowadzący postępowanie odstąpi od nałożenia kary pieniężnej, jeżeli strona postępowania przedstawi w wyznaczonym terminie dowody potwierdzające wykonanie wskazanego postanowienia.

W odpowiedzi, w piśmie z dnia 06 lutego 2017 r. (data wpływu do UOKiK 13 lutego 2017 r.) strona postępowania oświadczyła, że podjęła działania mające na celu wycofanie kwestionowanej zabawki z obrotu i jej zniszczenia oraz powiadomienia konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach. Jednocześnie oświadczyła, że zakupiła kwestionowaną zabawkę jednorazowo w liczbie **300 szt.**, oraz że ma na stanie **3 szt.** tej zabawki. Do pisma strona postępowania załączyła, m.in. rozliczenie sprzedaży **297 szt.** zabawki 29-ciu odbiorcom oraz wydruk komunikatu internetowego zawierający zdjęcie zabawki.

Przy piśmie z dnia 13 lutego 2017 r. (data wpływu do UOKiK 16 lutego 2017 r.) strona postępowania przekazała część dowodów w postaci oświadczeń 4 kontrahentów o nieposiadaniu zabawki na stanie magazynowym oraz faktur korygujących potwierdzających wycofanie **68 szt.** zabawki od 6 kontrahentów.

Następnie, przy piśmie z dnia 23 lutego 2017 r. (data wpływu do UOKiK 27 lutego 2017 r.) strona postępowania przedstawiła oświadczenie 1 kontrahenta o nieposiadaniu wyrobu na stanie magazynowym oraz fakturę korygującą potwierdzającą wycofanie **2 szt.** zabawki, a także kopię ogłoszenia opublikowanego w dniu 8 lutego 2017 r. w gazecie „wyborcza.pl”.

Pozostałe brakujące dowody w postaci oświadczeń 4 kontrahentów o nieposiadaniu wyrobu na stanie oraz 13 faktur korygujących potwierdzających wycofanie **35 szt.** zabawki, jak również dowodu utylizacji **108 szt.** zabawek, strona postępowania przesłała przy piśmie z dnia 6 marca 2017 r. (data wpływu do UOKiK 9 marca 2017 r.).

Wobec przedstawienia wszystkich wymaganych dowodów, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów w piśmie z dnia 20 marca 2017 r. poinformował stronę postępowania o prawie do zapoznania się ze zgromadzonymi aktami sprawy oraz prawie wypowiedzenia się, co do zebranych w sprawie dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań - przed wydaniem decyzji kończącej postępowanie. Jednak strona postępowania nie skorzystała z przysługujących jej praw.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów ustalił i stwierdził:

Zgodnie z treścią art. 79 ust. 1 uosozinr, stroną postępowania jest wyłącznie podmiot gospodarczy, wobec którego postępowanie zostało wszczęte. Zaś zgodnie z treścią art. 4 pkt 19 uosozinr, za podmiot gospodarczy uważa się producenta, upoważnionego przedstawiciela, importera, dystrybutora albo instalatora.

Przedsiębiorca SWEDE DEMUTH Spółka jawna z siedzibą w Poznaniu jest importерem wprowadzającym do obrotu zabawkę produkcji chińskiej – *Walec, Item No. 2132*, kod EAN 5902496108022.

Na podstawie treści art. 4 pkt 9 uosozinr, za importera uważa się osobę fizyczną lub prawną albo jednostkę organizacyjną nieposiadającą osobowości prawnej, mającą miejsce zamieszkania albo 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 wyroby pochodzące z państw trzecich. Natomiast treść przepisu art. 4 pkt 26 uosozinr stanowi, iż przez wprowadzenie do obrotu należy rozumieć udostępnienie wyrobu na rynku po raz pierwszy.

Zgodnie z treścią art. 5 uosozinr, wyroby wprowadzane do obrotu lub oddawane do użytku muszą spełniać wymagania. W przypadku zabawek, zastosowanie mają przepisy rozporządzenia Ministra Rozwoju i Finansów z dnia 20 października 2016 r. w sprawie wymagań dla zabawek.

Badania organoleptyczne przeprowadzone przez inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej we Wrocławiu wykazały, że przedmiotowa zabawka jest niezgodna z wymaganiami pkt 5.1a normy PN-EN 71-1:2015-01 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*” ((Sprawozdania z badań organoleptycznych nr 1 z dnia 03.11.2016 r. oraz nr 1 z dnia 17.11.2016 r.).

W związku z powyższym, kwestionowany wyrób nie spełnia wymagań dla zabawek określonych w § 5 ust. 1 rozporządzenia MRiF w zw. z pkt 1.4.2. i w zw. z pkt 1.4.3. załącznika nr 1 „*WYMAGANIA DLA ZABAWEK*” do rozporządzenia MRiF.

Treść przepisu § 5 ust. 1 rozporządzenia MRiF stanowi, że 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 się dzieci. Natomiast z treści przepisu pkt 1.4.2. załącznika nr 1 „*WYMAGANIA DLA ZABAWEK*” do rozporządzenia MRiF wynika, że zabawki i ich części muszą mieć takie wymiary, aby nie stwarzać ryzyka uduszenia przez odcięcie dopływu powietrza w wyniku wewnętrznego zatkania przez zabawki lub ich części, zaklinowane w ustach, gardle lub przy wejściu do dolnych dróg oddechowych. Zaś zgodnie z treścią pkt 1.4.3. ww. załącznika nr 1, zabawki i ich części przeznaczone dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy, a także wszystkie dające się odłączyć elementy tych zabawek, muszą posiadać takie wymiary, aby uniemożliwić ich połknięcie lub przedostanie się do dróg oddechowych; dotyczy to także zabawek, które są przeznaczone do wkładania do ust, ich części oraz wszystkich dających się odłączyć elementów tych zabawek.

Stwierdzone niezgodności zabawki uzasadniały wszczęcie przez Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów postępowania w sprawie wprowadzenia do obrotu wyrobu

niezgodnego z wymaganiami dla zabawek, które miało na celu doprowadzenie do usunięcia niezgodności kwestionowanego wyrobu lub wycofania go z obrotu i zniszczenia oraz powiadomienia użytkowników. Bezsprzeczne jest, że przedmiotowa zabawka nie spełnia wymagań bezpieczeństwa i zagraża zdrowiu, i życiu jej użytkowników (małych dzieci).

Prezes UOKiK powiadomił stronę postępowania o możliwości podjęcia działań dobrowolnych, wyznaczając termin na ich podjęcie i wskazując dowody, jakie należy przedłożyć na tę okoliczność.

W toku postępowania administracyjnego strona postępowania przeprowadziła działania naprawcze mające na celu wycofanie kwestionowanego wyrobu z obrotu, jego zniszczenie oraz powiadomienie użytkowników o stwierdzonych niezgodnościach. Dowody przez nią przedstawione w postaci oświadczeń 9 kontrahentów o nieposiadaniu zabawki na stanie oraz 20 faktur korygujących potwierdzających wycofanie **105 szt.** zabawki wraz z dowodem utylizacji **108 szt.** zabawki (105 szt.- wycofane i 3 szt. - niesprzedane), jak również wydruku komunikatu ze strony internetowej i ogłoszenia prasowego, stanowią w ocenie Prezesa UOKiK wystarczającą podstawę do stwierdzenia, że przedmiotowy wyrób nie znajduje się w obrocie, a konsumenci zostali powiadomieni o istniejących zagrożeniach.

Stosownie do treści art. 84 ust. 1 pkt 2 uosozinr, organ nadzoru rynku prowadzący postępowanie wydaje decyzję o umorzeniu postępowania, jeżeli stwierdzi, że niezgodność wyrobu z wymaganiami została usunięta, wyrób został wycofany z obrotu lub użytku, odzyskany, zniszczony lub użytkownicy zostali powiadomieni o stwierdzonych niezgodnościach. W świetle art. 4 pkt 27 uosozinr, przez „wycofanie z obrotu” należy rozumieć działanie, którego celem jest zapobieżenie udostępnieniu wyrobu na rynku w danym łańcuchu dostaw. Zaś zgodnie z treścią art. 58 ust. 3 pkt 1 uosozinr, postępowania w sprawie wprowadzonych do obrotu lub oddanych do użytku wyrobów niezgodnych z wymaganiami prowadzi Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów.

Mając ponadto na względzie, iż przedłożone w toku postępowania dowody, w szczególności, takie jak faktury korygujące oraz dowód utylizacji zabawek, jak również komunikat internetowy i ogłoszenie prasowe, stanowią o wykonaniu postanowienia Prezesa UOKiK z dnia 25 stycznia 2017 r., Prezes UOKiK odstąpił od nałożenia kary pieniężnej na stronę postępowania. Zgodnie z treścią art. 97 ust. 4 uosozinr, organ nadzoru rynku odstępuje od nałożenia kary pieniężnej, jeżeli podmiot gospodarczy, podlegający karze, przedstawił dowody potwierdzające wykonanie postanowienia, o którym mowa w art. 82 ust. 1 uosozinr.

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 2016 r., poz. 23 z późn. zm.) w związku z art. 63 ust. 2 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku, 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 UOKiK
Zastępca Dyrektora DNR
Jadwiga Gunerka

Otrzymuje:

SWEDE DEMUTH Sp. j.
ul. Romana Maya 1
61-371 Poznań

Do wiadomości:

1. Dolnośląski
Wojewódzki Inspektor
Inspekcji Handlowej
dot.: KBP-NU.8361.310.2016
KBP-NU.8361.323.2016

2.aa