



PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW
DNR-70-199(14)/13/14/ABB

Warszawa, dnia 4 lipca 2014 r.

DECYZJA nr DNR-1/52/2014

Na podstawie art. 24 ust. 14 pkt 2 w związku z art. 13 ustawy z dnia 12 grudnia 2003 r. o ogólnym bezpieczeństwie produktów (Dz. U. Nr 229, poz. 2275, z 2007 r. Nr 35, poz. 215, z 2008 r. Nr 157, poz. 976, z 2009 r. Nr 18, poz. 97 i Nr 20, poz. 106 oraz z 2011 r. Nr 63, poz. 322 i Nr 102, poz. 586), po przeprowadzeniu postępowania administracyjnego wszczętego z urzędu w sprawie ogólnego bezpieczeństwa **kubków z rurką „TUMTUM Tiny Beaker Cat” nr TT2001, EAN: 5060307070088 (żółty) i „TUMTUM Tiny Beaker Frog” nr TT2002, EAN: 5060307070064 (niebieski)**, wprowadzonych na rynek polski przez przedsiębiorcę Blue Ocean spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Warszawie, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów stwierdza, że przedsiębiorca wyeliminował przyczyny zagrożeń stwarzanych przez te produkty i umarza postępowanie administracyjne.

Uzasadnienie

Pismem z dnia 9 grudnia 2013 r. Małopolski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej przekazał Prezesowi Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (UOKiK) protokół wraz z aktami kontroli dotyczący **kubków z rurką „TUMTUM Tiny Beaker Cat” nr TT2001, EAN: 5060307070088 (żółty) i „TUMTUM Tiny Beaker Frog” nr TT2002, EAN: 5060307070064 (niebieski)**, dalej zwanych odpowiednio „kubkami TUMTUM Cat” i „kubkami TUMTUM Frog”, wprowadzonych na rynek polski przez przedsiębiorcę Blue Ocean spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Warszawie (strona postępowania).

Kubek TUMTUM Cat i kubek TUMTUM Frog są to kubki z uchwytem o średnicy 9 cm wykonane z tworzywa sztucznego ozdobione rysunkami zwierząt. Do kubków dołączone jest wieczko mocowane na wcisk (bez gwintu umożliwiającego zakręcenie wieczka) oraz przechodząca przez umieszczony w nim otwór dwuelementowa miękka rurka.

Rurka doprowadzona jest do dna kubka z jednej strony, drugi jej koniec wystaje ponad wieczko na ok. 3 cm. Do każdego z kubków dołączona jest także pozostająca luzem osłonka rurki wykonana z przezroczystego plastiku umocowana na rurce w pozycji nieruchomej papierową etykietą, która po jej zerwaniu stanowi w pełni oddzielny element.

Kubki TUMTUM Cat oraz kubki TUMTUM Frog sprzedawane są bez opakowania, opasane są jedynie papierową taśmą, zieloną w przypadku kubka żółtego i czerwoną w przypadku kubka niebieskiego, okrywającą przednią, górną i tylną część kubka (boki pozostają odsłonięte) z wyciętymi otworami: na rurkę i znajdującą się na niej osłonkę oraz na uchwyt. Papierowa taśma pełni rolę etykiety, na której umieszczono wyłącznie anglojęzyczne informacje dotyczące produktu, są to min. w przypadku kubka żółtego: „Made In PRC, Product Code: nr TT2001, kod EAN EAN: 5060307070088” i w przypadku kubka niebieskiego „Made In PRC, Product Code: nr TT2002, kod EAN: 5060307070064”. Na każdej z ww. etykiet znajduje się informacja o następującej treści: „TUMTUM products are covered by design registrations/patents where applicable” i poniżej „NEST (UK) Ltd (TUMTUM) The Barn, Hathersage Hall Business Centre, Hathersage Derbyshire, S32 1BB, UK E: info@tumtumtots.com www.tumtumtots.com”. Ponadto na opisanych etykietach przyklejone są białe nalepki z nadrukiem „Blue Ocean Sp. z o.o. ul. Poprawna 61J, 03-984 Warszawa tel: 22 711 99 63e-mail: kontakt@blueshop.pl”.

W toku kontroli przeprowadzonej w punkcie odbioru sklepu internetowego „PlanetaDziecka.pl” w Krakowie, przy ul. Juliusza Lea 204, należącym do przedsiębiorcy Wojciecha Jawora prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą Wojciech Jawor ANWIGO, PLANETA DZIECKA, INTESSI w Krakowie, inspektorzy reprezentujący Małopolskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej poddali ocenie bezpieczeństwa i badaniom organoleptycznym przedmiotowe kubki w oparciu o przepisy ustawy z dnia 12 grudnia 2003 r. o ogólnym bezpieczeństwie produktów (Dz. U. Nr 229, poz. 2275, z późn. zm.), zwanej dalej „ustawą o ogólnym bezpieczeństwie produktów”, posiłkując się postanowieniami normy PN-EN 14350-1:2006 „*Artykuły dla dzieci. Sprzęt do picia. Część I: Wymagania ogólne i mechaniczne oraz badania*”, zwanej dalej „normą PN-EN 14350-1:2006”.

Przeprowadzone badania organoleptyczne w zakresie bezpieczeństwa produktów, polegające na sprawdzeniu wykonania i oznakowania wykazały, że badane produkty mogą nie być bezpieczne z uwagi na wymiary osłonki rurki oraz fakt, iż nie jest ona trwale przymocowana do kubka. Jak ustalono osłonka rurki w najgrubszym miejscu ma średnicę 2,5

cm oraz długość całkowitą 4 cm, a po usunięciu opasującej kubek papierowej taśmy luźno zwiesza się na rurce. Rozmiar osłonki powoduje, że swobodnie mieści się ona w całości w cylinderku przeznaczonym do pomiaru małych elementów, stanowiącym odpowiednik średnicy przetyku dziecka. Zastrzeżenia wniesiono również wobec rurki (słomki), która składa się z dwóch elementów. Po ich rozłączeniu, krótszy element w całości mieści się w ww. cylinderku. Powyższe nieprawidłowości są sprzeczne z wymaganiami określonymi w pkt 5.3 Małe części normy PN-EN 14350-1:2006. Ponadto inspektorzy Inspekcji Handlowej badając kwestionowane kubki z rurką TUMTUM pod kątem prawidłowości oznakowania ustalili, że nie dołączono do nich jakichkolwiek informacji i ostrzeżeń w języku polskim. Powyższe uchybienia stanowią naruszenie obowiązków nałożonych w tym zakresie na producenta przez przepis art. 10 ust. 2 ustawy o ogólnym bezpieczeństwie produktów oraz są niezgodne z wymaganiami określonymi w pkt 8.2 Informacje handlowe i pkt 8.3 Instrukcja użytkowania normy PN-EN 14350-1:2006.

Prezes UOKiK mając na uwadze powyższe ustalenia uznał, iż w celu zapewnienia ochrony życia i zdrowia konsumentów niezbędne jest wyjaśnienie tej sprawy w drodze postępowania administracyjnego prowadzonego na podstawie ustawy o ogólnym bezpieczeństwie produktów.

Zgodnie z art. 61 § 4 Kodeksu postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2013 r. poz. 267), pismem z dnia 19 grudnia 2013 r. Prezes UOKiK powiadomił stronę postępowania o wszczęciu postępowania administracyjnego w sprawie ogólnego bezpieczeństwa kubków TUMTUM Cat i TUMTUM Frog.

Jednocześnie, w drodze postanowienia z dnia 20 grudnia 2013 r., wydanego na podstawie art. 22 ust. 1 ustawy o ogólnym bezpieczeństwie produktów, Prezes UOKiK wyznaczył stronie postępowania termin 21 dni od dnia otrzymania powyższego postanowienia na wyeliminowanie zagrożeń stwarzanych przez produkty będące jego przedmiotem. Prezes UOKiK poinformował stronę postępowania, że w celu wyeliminowania zagrożeń stwarzanych przez kubki TUMTUM Cat i TUMTUM Frog niezbędne jest podjęcie działań zarówno w stosunku do produktów, które nie zostały wprowadzone na rynek, jak i do produktów wprowadzonych na rynek. W stosunku do produktów, które nie zostały wprowadzone na rynek, Prezes UOKiK wskazał stronie postępowania na konieczność zaprzestania ich przekazywania dystrybutorom oraz prezentowania i oferowania konsumentom. W stosunku do produktów, które zostały wprowadzone na rynek, Prezes UOKiK wskazał stronie postępowania na konieczność podjęcia działań polegających na

wycofaniu tych produktów z obrotu, zobowiązaniu dystrybutorów do zaprzestania ich sprzedaży i ewentualnym zwrocie do dostawcy.

Prezes UOKiK poinformował stronę postępowania, iż dowodami potwierdzającymi podjęcie przez nią ww. działań mających na celu wyeliminowanie zagrożeń stwarzanych przez kwestionowane produkty powinny być: pocztowe dowody nadania lub e-mailowe wydruki pism informujących odbiorców o zagrożeniu stwarzanym przez kwestionowane produkty, faktury korygujące potwierdzające odbiór kubków TUMTUM Cat i TUMTUM Frog od dystrybutorów lub ich oświadczenia o nieposiadaniu na stanie magazynowym tych produktów. Stronę postępowania poinformowano również, że w przypadku podjęcia przez nią decyzji o zwrocie do dostawcy posiadanych na stanie magazynowym kwestionowanych produktów (w tym i tych odebranych od dystrybutorów) lub o ich zniszczeniu z uwagi na nieopłacalność lub zbytnią uciążliwość ewentualnych działań naprawczych dowodami potwierdzającymi tę okoliczność powinny być faktury korygujące, protokół zniszczenia, faktura za usługę utylizacji, karta przekazania odpadu albo faktura korygująca, które należy przedstawić Prezesowi UOKiK.

Ponadto stronę postępowania poinformowano, że podjęcie przez nią wobec zakwestionowanych kubków, wskazanych w postanowieniu, działań naprawczych polegających min. na wyposażeniu ich w nierozkładające się na części rurki, wymianie zakwestionowanych osłonek rurek na osłonki o średnicy uniemożliwiającej ich połknięcie przez dziecko, lub całkowitym ich usunięciu, których rezultat zostanie zaakceptowany przez Prezesa UOKiK, umożliwi ponowne wprowadzenie tych produktów na rynek.

W tym samym postanowieniu Prezes UOKiK wezwał stronę postępowania do określenia jej roli w obrocie zakwestionowanymi kubkami TUMTUM oraz wyjaśnienia czy przedstawione w toku kontroli Inspekcji Handlowej dowody zakupu zakwestionowanych produktów tj. faktury VAT z dnia 10 czerwca 2013 r. nr SI-1347, z dnia 16 września 2013 r. nr SI-1415 i z dnia 25 kwietnia nr F/00039/04/13, są jedynymi dokumentami, na podstawie których dokonano ich zakupu, a jeśli nie - do przekazania organowi nadzoru pozostałych faktur dokumentujących zakup przedmiotowych kubków z rurką TUMTUM. Stronę postępowania poinformowano również o konieczności przekazania informacji, od kiedy i ile kwestionowanych produktów zostało wprowadzonych na rynek (przekazania pełnej listy dystrybutorów kubków TUMTUM Cat i TUMTUM Frog ze wskazaniem liczby egzemplarzy dostarczonych każdemu z nich, uwzględniającej jednostkową cenę sprzedaży produktów oraz numery i daty wystawienia faktur, na podstawie których doszło do ich sprzedaży) oraz ile kubków z rurką TUMTUM posiada na stanie magazynowym. Dodatkowo, Prezes UOKiK

zwrócił się o przekazanie informacji dotyczących ewentualnych skarg lub reklamacji na przedmiotowe produkty.

Pismem z dnia 24 lutego 2014 r. strona postępowania poinformowała Prezesa UOKiK, iż od maja 2013 r. jest dystrybutorem produktów marki TUMTUM, które jako producent na rynek Unii Europejskiej wprowadza brytyjski przedsiębiorca NEST UK Ltd, który produkty sprzedawane pod marką TUMTUM importuje z Chin oraz że powiadomiła ww. producenta o niespełnianiu przez przedmiotowe produkty wymagań normy PN-EN 14350-1:2006. Jak wynika z pisma producent w odpowiedzi na powyższe poinformował stronę postępowania, iż nie dysponuje jednoczęściowymi rurkami do picia mogącymi zastąpić dwuczęściowe rurki użyte w kwestionowanych produktach, w związku z czym strona postępowania podjęła decyzję o zwrocie posiadanych w magazynie przedmiotowych kubków do producenta, tj. 15 kubków TUMTUM Cat i 45 szt. kubków TUMTUM Frog, co potwierdza załączona faktura korygująca nr SC-1512 z dnia 17 lutego 2014 r. Ponadto strona postępowania poinformowała, że zakupiła od NEST UK Ltd 30 szt. kubków TUMTUM Frog i 24 szt. kubków TUMTUM Cat w dniu 20 września 2013 r. i 6 szt. kubków TUMTUM Cat w dniu 18 czerwca 2013 r. Jednocześnie strona postępowania wyjaśniła, iż z ujętych w ww. fakturze korygującej 45 szt. kubków TUMTUM Frog 15 szt. stanowią kubki zakupione od poprzedniego dystrybutora produktów marki TUMTUM przedsiębiorcy Homesys Polska sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie. Do ww. pisma jako dowód, iż przedmiotowe kubki są bezpieczne dla ich użytkowników, strona dołączyła również sporządzony w języku angielskim raport testu zgodności przedmiotowych kubków z wymogami Komisji Europejskiej określonymi w rozporządzenie Komisji (UE) nr 10/2011 z dnia 14 stycznia 2011 r. („Test Report No.HKHL1208021936JL”) z dnia 4 września 2012 r. określony przez stronę postępowania jako „Certyfikat dopuszczający produkt do sprzedaży na terytorium Unii Europejskiej”, z którego min. wynika, iż kubki te są importowane od chińskiego przedsiębiorcy LINNEX.

W odpowiedzi na powyższe Prezes UOKiK pismem z dnia 25 marca 2014 r. zwrócił się do strony postępowania o usunięcie braków formalnych w dokumentach (będących kserokopiami lub wydrukami skanów) załączonych jako dowody do pisma strony z dnia 24 lutego 2014 r., tj. o poświadczenie ich za zgodność z oryginałem oraz w przypadku dokumentu „Test Report No.HKHL1208021936JL” z dnia 4 września 2012 r. przedłożenie poświadczonego przez tłumacza przysięgłego tłumaczenia na język polski tego dokumentu albo jego części mającej stanowić dowód w sprawie. Stronę postępowania poproszono również o wyjaśnienie niezgodności pomiędzy datami zakupów przedmiotowych produktów od NEST UK Ltd podanymi przez stronę postępowania w piśmie z dnia 24 lutego 2014 r.,

a datami wystawienia faktur na podstawie których dokonano ich zakupu. Ponadto organ nadzoru zwrócił się do strony postępowania o wyjaśnienie kwestii zakupu od NEST UK Ltd 24 szt. kubków TUMTUM Cat, ponieważ w znajdujących się w aktach sprawy fakturach wystawionych przez tego przedsiębiorcę, tj. fakturze VAT nr SI-1415 z dnia 16 września 2013 r. dokumentującej zakup 30 szt. kubków TUMTUM Frog i fakturze VAT nr SI-1347 z 10 czerwca 2013 r. dokumentującej zakup 6 szt. kubków TUMTUM Cat nie widnieje pozycja potwierdzająca zakup przez stronę postępowania 24 szt. kubków TUMTUM Cat. Poproszono również o wyjaśnienie wątpliwości, dotyczącej ilości (15 szt.) kubków TUMTUM Cat zwróconych NEST UK Ltd fakturą korygującą nr CS-1512 z dnia 17 lutego 2014 r. skoro z faktury VAT nr SI-1347 z dnia 10 czerwca 2013 r. wynika, że od NEST UK Ltd zakupiono jedynie 6 szt. kubków TUMTUM Cat.

Ponadto organ nadzoru zwrócił się do strony postępowania o przekazanie informacji od kiedy i ile kwestionowanych produktów wprowadziła na rynek oraz o przekazanie pełnej listy dystrybutorów tych produktów, informacji czy wśród kubków odesłanych do NEST UK Ltd znajdowały się kubki odebrane od dystrybutorów, a jeśli tak to w jakiej ilości. Ponadto poinformowano stronę postępowania, że odbiór kwestionowanych kubków od dystrybutorów powinien być udokumentowany fakturami korygującymi oraz że w przypadku dystrybutorów, którzy zadeklarowali, iż nie posiadają ww. kubków w sprzedaży, ich potwierdzające ten fakt oświadczenia powinny zostać obok ww. faktur przekazane organowi nadzoru, jak i że niezbędne jest również przekazanie informacji dotyczących ewentualnych skarg lub reklamacji na przedmiotowe produkty.

Pismem z dnia 10 kwietnia 2014 r. strona postępowania poinformowała o działaniach podjętych w celu wyeliminowania możliwych zagrożeń stwarzanych przez kubki TUMTUM Cat i TUMTUM Frog, które nie zostały wprowadzone na rynek, tj. o zaprzestaniu ich przekazywania dystrybutorom i zwrocie egzemplarzy pozostających w magazynie strony postępowania oraz o działaniach podjętych wobec ww. kubków już wprowadzonych na rynek, tj. o zawiadomieniu wszystkich odbiorców o zagrożeniach związanych z ich użytkowaniem i konieczności zaniechania umieszczania ich w ofercie sprzedaży, z jednoczesnych poproszeniem ich o informacje o ilości przedmiotowych kubków posiadanych przez nich na ich stanach magazynowych.

Odnosząc się do wątpliwości organu nadzoru dotyczących zarówno zakupu od NEST UK Ltd 24 szt. kubków TUMTUM Cat, jak i ilości zwróconych kubków tego rodzaju, strona postępowania wyjaśniła, że różnica w ilości kubków TUMTUM Cat sprzedanych przez brytyjskiego producenta, a ilością tych kubków zwróconych fakturą korygującą nr CS-1512

z dnia 17 lutego 2014 r. jest spowodowana tym, iż wśród zwróconych przedmiotowych kubków były zarówno kubki zakupione od Homesys Polska sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie na podstawie faktury VAT nr F/00039/04/13 z dnia 25 kwietnia 2013 r. w ilości 60 szt. kubków TUMTUM Cat i 66 szt. kubków TUMTUM Frog i od NEST UK Ltd na podstawie faktury VAT nr SI-1347 z 10 czerwca 2013 r., w ilości 6 szt. kubków TUMTUM Cat i nieznaną natenczas organowi nadzoru faktury VAT nr SI 1410 z dnia 13 września 2014 r. w ilości 24 szt. kubków TUMTUM Cat i 30 szt. kubków TUMTUM Frog. W kwestii dotyczącej wątpliwości organu nadzoru odnośnie zakupu od NEST UK Ltd 24 szt. kubków TUMTUM Cat strona postępowania wyjaśniła, iż kubki te wraz z 30 kubkami TUMTUM Frog zostały zakupione na podstawie faktury nr SI 1410 z dnia 13 września 2014 r.

Ponadto do pisma z dnia 10 kwietnia 2014 r. załączono faktury dokumentujące sprzedaż przedmiotowych kubków poszczególnym dystrybutorom, zestawienie 14 dystrybutorów oraz oświadczenia trzech spośród nich o posiadaniu kubków TUMTUM Cat i TUMTUM Frog, z których wynika, iż łącznie posiadają oni 5 szt. kubków obu rodzajów. Ponadto poinformowano, że strona postępowania w okresie od maja 2013 r. do lutego 2014 r. sprzedała dystrybutorom 40 szt. kubków TUMTUM Cat i 41 szt. kubków TUMTUM Frog, że 20 szt. kubków TUMTUM Cat i 10 szt. kubków TUMTUM Cat zostało sprzedanych konsumentom indywidualnym poprzez 4 sklepy on-line prowadzone przez Blue Ocean sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie oraz że pozostałe 30 szt. kubków TUMTUM Cat i 45 szt. kubków TUMTUM Frog zwrócono do producenta NEST UK Ltd. Do ww. pisma załączono również przetłumaczony przez tłumacza przysięgłego języka angielskiego raport testu zgodności przedmiotowych kubków z wymogami Komisji Europejskiej określonymi w rozporządzenie Komisji (UE) nr 10/2011 z dnia 14 stycznia 2011 r. – nr HKHL120802193 6JL z dnia 4 września 2012 r.

Ustosunkowując się do informacji przedstawionych przez stronę postępowania Prezes UOKiK w piśmie z dnia 16 maja 2017 r. przypomniał, iż przedstawiony przez nią materiał dowodowy wymaga uzupełnienia o: brakujące oświadczenia 11 dystrybutorów o posiadaniu bądź nie posiadaniu przez nich kwestionowanych produktów, faktury korygujące potwierdzające odebranie przedmiotowych kubków od będących w ich posiadaniu dystrybutorów i informacje o ewentualnych skargach bądź reklamacjach na kwestionowane produkty. Ponadto ww. pismem zwrócono się o wyjaśnienie, czy 45 szt. kubków TUMTUM Frog, które zostały odesłane do NEST UK Ltd faktycznie były wszystkimi kubkami tego rodzaju, które strona postępowania posiadała na stanie magazynowym. Organ nadzoru podniósł, że skoro kubki TUMTUM Frog zostały zakupione: na podstawie faktury VAT nr

SI-1410 z dnia 13 września 2013 r. w liczbie 30 szt., na podstawie faktury VAT nr SI-1415 z dnia 16 września 2013 r. w liczbie 30 szt. i na podstawie faktury VAT nr F/00039/04/13 z dnia 25 kwietnia 2013 r. w liczbie 66 szt. co łącznie daje liczbę 126 szt., dystrybutorom sprzedano 41 szt. kubków TUMTUM Frog, 10 szt. tych kubków sprzedano konsumentom, to na stanie magazynowym strony postępowania powinno znajdować się jeszcze 75 szt. kubków TUMTUM Frog, a nie 45 szt., czyli o 30 szt. więcej niż wykazano w fakturze korygującej nr SC-1512 z dnia 17 lutego 2014 r., Organ nadzoru zwrócił uwagę, że w pismach strony postępowania z dnia 24 lutego 2014 r. i z dnia 10 kwietnia 2014 r. brak informacji na temat ww. 30 kubków, w obu tych pismach znajduje się natomiast informacja, że wszystkie przedmiotowe kubki, jakie strona postępowania posiadała na magazynie zostały „wysłane do magazynu producenta”. Ponadto powyższym pismem organ nadzoru poinformował stronę postępowania o przysługującym jej prawie do zapoznania się ze zgromadzonymi aktami sprawy oraz prawie wypowiedzenia się co do zebranych dowodów oraz zgłoszonych żądań.

W odpowiedzi na powyższe pismem z dnia 30 maja 2014 r. strona postępowania poinformowała, iż w wyniku przeanalizowania dokumentów księgowych odnośnie stosunków handlowych z NEST UK Ltd stwierdzono, że załączona do pisma z dnia 10 kwietnia 2014 r. faktura VAT nr SI-1410 z dnia 13 września 2013 r. wystawiona została omyłkowo co potwierdzają załączone: wydruk korespondencji e-mail z dnia 29 maja 2014 r. pomiędzy prezesem zarządu Blue Ocean sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie a NEST UK Ltd oraz faktura korygująca nr S.C.-1411 z dnia 2013 r. W oparciu o powyższe strona postępowania poinformowała, że od NEST UK Ltd zakupiono przedmiotowe kubki dwukrotnie, tj. na podstawie faktury VAT nr SI-1347 z dnia 13 września 2013 r. (6 szt. kubków TUMTUM Cat) i na podstawie faktury VAT nr SI-1415 z dnia 16 września 2013 r. (30 szt. kubków TUMTUM Frog) oraz od Homesys Polska sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie fakturą VAT nr F/00039/04/13 z dnia 25 kwietnia 2013 r. (60 szt. kubków TUMTUM Cat i 66 szt. kubków TUMTUM Frog). Do pisma z dnia 30 maja 2014 r. załączono również informację od jednego dystrybutora o posiadaniu przez niego egzemplarza kubka TUMTUM Cat, oświadczenia trzech dystrybutorów o nieposiadaniu przedmiotowych kubków, faktury korygujące potwierdzające zwrot ww. kubków od trzech spośród czterech dystrybutorów którzy potwierdzili ich posiadanie oraz informację o braku współpracy ze strony siedmiu dystrybutorów.

Prezes UOKiK ustalił i stwierdził, co następuje:

Przedsiębiorca Blue Ocean spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Warszawie wprowadził kubki z rurką „TUMTUM Tiny Beaker Cat” nr TT2001, EAN: 5060307070088 (żółty) i „TUMTUM Tiny Beaker Frog” nr TT2002, EAN: 5060307070064 (niebieski) na rynek polski i jest producentem w rozumieniu art. 3 pkt 2 lit a ustawy o ogólnym bezpieczeństwie produktów, zgodnie z którym za producenta uznaje się przedsiębiorcę prowadzącego w Unii Europejskiej lub na terytorium państw członkowskich Europejskiego Porozumienia o Wolnym Handlu (EFTA) – stron umowy o Europejskim Obszarze Gospodarczym działalność polegającą na wytwarzaniu produktu albo każdą inną osobę, która występuje jako wytwórca, umieszczając na produkcie bądź do niego dołączając swoje nazwisko, nazwę, znak towarowy bądź inne odróżniające oznaczenie, a także osobę, która naprawia lub regeneruje produkt.

W toku prowadzonego przez Prezesa UOKiK postępowania administracyjnego jego strona w piśmie z dnia 24 lutego 2014 r. stwierdziła, iż jest dystrybutorem produktów będących przedmiotem niniejszego postępowania. Prezes UOKiK stwierdził jednak, że w świetle faktu, iż na obu rodzajach kwestionowanych kubków na papierowej taśmie pełniącej jednocześnie rolę opakowania i etykiety przyklejono białe nalepki z nadrukiem „Blue Ocean Sp. z o.o. ul. Poprawna 61J, 03-984 Warszawa tel: 22 711 99 63 e-mail:kontakt@blueshop.pl” istnieją przesłanki do uznania strony postępowania za producenta w rozumieniu ustawy o ogólnym bezpieczeństwie produktów.

Zgodnie z art. 10 ustawy o ogólnym bezpieczeństwie produktów, producent zobowiązany jest wprowadzać na rynek wyłącznie produkty bezpieczne. Zgodnie z art. 4 ust. 1 ustawy o ogólnym bezpieczeństwie produktów, produktem bezpiecznym jest produkt, który w zwykłych lub innych, dających się w sposób uzasadniony przewidzieć warunkach jego używania, z uwzględnieniem czasu korzystania z produktu, a także, w zależności od rodzaju produktu, sposobu uruchomienia oraz wymogów instalacji i konserwacji, nie stwarza żadnego zagrożenia dla konsumentów lub stwarza znikome zagrożenie, dające się pogodzić z jego zwykłym używaniem i uwzględniające wysoki poziom wymagań dotyczących ochrony zdrowia i życia ludzkiego. Oceniając bezpieczeństwo produktu, zgodnie z art. 4 ust. 2 pkt 3 ustawy o ogólnym bezpieczeństwie produktów, uwzględnia się również wygląd produktu, jego oznakowanie, ostrzeżenia i instrukcje dotyczące jego użytkowania i postępowania z produktem użytym oraz wszelkie inne udostępniane konsumentowi wskazówki lub informacje dotyczące produktu. Zgodnie z art. 5

ust. 1 ustawy o ogólnym bezpieczeństwie produktów, produkt który nie spełnia wymagań określonych w art. 4 tej ustawy nie jest produktem bezpiecznym.

W myśl art. 6 ust. 3 pkt 1 i 2 ustawy o ogólnym bezpieczeństwie produktów, bezpieczeństwo produktu ocenia się z uwzględnieniem spełniania przez produkt wymagań wynikających z dobrowolnych norm krajowych państw członkowskich Unii Europejskiej będących transpozycją norm europejskich innych niż normy uznane przez Komisję Europejską za zgodne z przepisami dotyczącymi ogólnego bezpieczeństwa produktów oraz z uwzględnieniem spełniania przez produkt Polskich Norm. Z uwagi na fakt, iż norma PN-EN 14350-1:2006 „*Artykuły dla dzieci. Sprzęt do picia. Część I: Wymagania ogólne i mechaniczne oraz badania*”, stanowi wyżej opisany rodzaj normy, Prezes UOKiK dokonał oceny ogólnego bezpieczeństwa kubków TUMTUM Cat i TUMTUM Frog z uwzględnieniem wymagań określonych w ww. normie.

Badania organoleptyczne przedmiotowych kubków wykazały, że mogą one nie być bezpieczne z uwagi na wymiary osłonki rurki oraz fakt, iż nie jest ona trwale przymocowana do kubka. Rozmiar osłonki powoduje, że swobodnie mieści się ona w całości w cylinderku przeznaczonym do pomiaru małych elementów, stanowiącym odpowiednik średnicy przelotyku dziecka. Zastrzeżenia wniesiono również wobec rurki (słomki), która składa się dwóch elementów. Po ich rozłączeniu, krótszy element w całości mieści się w ww. cylinderku. Powyższe nieprawidłowości są sprzeczne z wymaganiami określonymi w pkt 5.3 Małe części normy PN-EN 14350-1:2006. W oparciu o powyższe badania inspektorzy Inspekcji Handlowej stwierdzili, iż istnieje prawdopodobieństwo włożenia przez dziecko do ust osłonki lub krótszej części rurki, czego następstwem może być jego udławienie lub uduszenie. Ponadto inspektorzy Inspekcji Handlowej badając kwestionowane kubki z rurką TUMTUM pod kątem prawidłowości ich oznakowania ustalili, że nie dołączono do nich jakichkolwiek informacji i ostrzeżeń w języku polskim. Powyższe uchybienia stanowią naruszenie obowiązków nałożonych w tym zakresie na producenta przez przepis art. 10 ust. 2 ustawy o ogólnym bezpieczeństwie produktów oraz są niezgodne z wymaganiami określonymi w pkt 8.2 Informacje handlowe i pkt 8.3 Instrukcja użytkowania normy PN-EN 14350-1:2006.

Podsumowując dokonane ustalenia inspektorzy Inspekcji Handlowej stwierdzili, że powyższe nieprawidłowości powodują, iż badane produkty mogą stwarzać zagrożenie podczas normalnego użytkowania, a konsumentami szczególnie narażonymi na niebezpieczeństwo w związku z ich używaniem są dzieci. Z uwagi na opisane wyżej cechy w opinii inspektorów istnieje znaczne prawdopodobieństwo, że nie są to produkty bezpieczne

i że nie spełniają wymagań określonych w art. 4 ustawy o ogólnym bezpieczeństwie produktów.

Prezes UOKiK podzielił opinię inspektorów Inspekcji Handlowej i uznał, że kwestionowane produkty nie spełniają wymagań określonych w art. 4 ust. 1 ustawy o ogólnym bezpieczeństwie produktów, nie są produktami bezpiecznymi, w związku z czym mogą stwarzać zagrożenie dla zdrowia, a nawet życia użytkowników. Zgodnie z art. 24 ust. 14 pkt 2 ustawy o ogólnym bezpieczeństwie produktów, Prezes UOKiK wydaje decyzję o umorzeniu postępowania, jeśli producent lub dystrybutor usunął przyczyny zagrożeń.

Strona postępowania nie zakwestionowała wyników badań organoleptycznych przeprowadzonych przez inspektorów Inspekcji Handlowej i nie przedstawiła dowodów, które świadczyłyby o tym, że kubki TUMTUM Cat i TUMTUM Frog są bezpieczne w rozumieniu normy PN-EN 14350-1:2006. Należy jednak podnieść, iż strona postępowania w celu dowiedzenia organowi nadzoru, że przedmiotowe kubki wprowadziła na rynek w przekonaniu o ich bezpieczeństwie jako dowód powyższego przedstawiła raport testu zgodności przedmiotowych kubków z wymogami Komisji Europejskiej określonymi w rozporządzenie Komisji (UE) nr 10/2011 z dnia 14 stycznia 2011 r. – nr HKHL1208021936JL z dnia 4 września 2012 r.

W toku prowadzonego przez Prezesa UOKiK postępowania jego strona podjęła współpracę mającą na celu eliminację zagrożeń stwarzanych przez kwestionowane produkty. Jak wynika z pisma strony postępowania z dnia 24 lutego 2014 r. i z pisma z dnia 10 kwietnia 2014 r. po otrzymaniu informacji, że kubki TUMTUM nie spełniają ogólnych wymagań bezpieczeństwa, podjęto działania mające na celu wyeliminowanie zagrożeń mogących wyniknąć z ich użytkowania. W ramach powyższych działań zaprzestano oferowania kwestionowanych produktów, powiadomiono wszystkich 14 dystrybutorów o zagrożeniach związanych z użytkowaniem przez dzieci przedmiotowych kubków i podjęto starania o wycofanie produktów uprzednio wprowadzonych do obrotu. Strona postępowania zwróciła się do swoich dystrybutorów z prośbą, aby wycofali ze swojej oferty handlowej przedmiotowe kubki, a następnie zwrócili do magazynu strony postępowania. W dniu 17 lutego 2014 r. strona postępowania zwróciła producentowi NEST UK Ltd posiadane na stanie magazynowym kwestionowane produkty.

Strona postępowania wyjaśniła niejasności, co do rzeczywistej liczby kubków TUMTUM Cat i TUMTUM Frog zakupionych od NEST UK, jak i wątpliwości związane z liczbą kubków TUMTUM Frog zwróconych temu przedsiębiorcy, o wyjaśnienie których organ nadzoru zwracał się do strony postępowania w piśmie z dnia 25 marca 2014 r. i piśmie

z dnia 16 maja 2014 r. Powyższe wątpliwości powstały w wyniku przedstawienia przez stronę postępowania przy piśmie z dnia 10 kwietnia 2014 r. jako dowodu faktury VAT nr SI-1410 z dnia 13 września 2013 r. dokumentującej zakup 24 szt. kubków TUMTUM Cat i 30 szt. kubków TUMTUM Frog. Zsumowanie kubków TUMTUM Cat i Frog ujętych w ww. fakturze z 30 kubkami tego rodzaju zakupionymi na podstawie faktury VAT nr SI-1415 z dnia 16 września 2013 r. i z 66 szt. tych kubków zakupionych na podstawie faktury VAT nr F/00039/04/13 z dnia 25 kwietnia 2013 r. powodowało, że łączna liczba kubków TUMTUM Frog zakupionych przez stronę postępowania wynosiła 126 szt., co przy uwzględnieniu, informacji strony postępowania, iż 41 szt. sprzedano dystrybutorom i 10 szt. sprzedano konsumentom, dawało liczbę 75 szt. kubków TUMTUM Frog, które jako nie wprowadzone na rynek powinny znajdować się na stanie magazynowym strony postępowania. Strona postępowania deklarując, iż zwróciła NEST UK Ltd wszystkie posiadane kubki TUMTUM przedstawiła fakturę korygującą nr SC-1512 z dnia 17 lutego 2014 r. z której wynikało, iż zwrócono 45 szt. kubków TUMTUM Frog, niewyjaśniona pozostawała zatem kwestia dodatkowych 30 szt. tych kubków. Przedstawienie przez stronę postępowania faktury nr SC-1411 z dnia 13 września 2013 r. korygującej omyłkowo wystawioną przez NEST UK Ltd fakturę nr SI-1410 z dnia 13 września 2013 r., pozwoliło wyjaśnić powyższe wątpliwości.

Z poczynionych w oparciu o zgromadzony materiał dowodowy ustaleń wynika, że strona postępowania zakupiła od NEST UK Ltd 6 szt. kubków TUMTUM Cat na podstawie faktury VAT nr SI-1347 z dnia 13 września 2013 r., 30 szt. kubków TUMTUM Frog na podstawie faktury VAT nr SI-1415 z dnia 16 września 2013 r. i od Homesys Polska sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie 60 szt. kubków TUMTUM Cat i 66 szt. kubków TUMTUM Frog na podstawie faktury VAT nr F/00039/04/13 z dnia 25 kwietnia 2013 r., czyli łącznie strona postępowania zakupiła 66 szt. TUMTUM Cat i 96 szt. kubków TUMTUM Frog. W okresie od maja 2013 r. do lutego 2014 r. sprzedano dystrybutorom 40 szt. kubków TUMTUM Cat i 41 szt. kubków TUMTUM Frog, a 11 szt. kubków TUMTUM Cat i 10 szt. kubków TUMTUM Cat zostało sprzedanych konsumentom za pośrednictwem prowadzonych przez stronę postępowania sklepów on-line. Po powzięciu przez stronę postępowania informacji o zagrożeniach związanych z użytkowaniem przedmiotowych kubków znajdujące na jej stanie magazynowym 15 szt. kubków TUMTUM Cat i 45 szt. kubków TUMTUM Frog zwrócono do NEST UK Ltd fakturą korygującą nr SC-1512 z 17 lutego 2014 r.

Spośród 14 dystrybutorów, którym sprzedano przedmiotowe kubki siedmiu dystrybutorów nie odpowiedziało na kierowane do nich przez stronę postępowania pisma, a trzech przesłało oświadczenia o nieposiadaniu przedmiotowych kubków, jeden dystrybutor

potwierdził posiadanie egzemplarza kubka TUMTUM Cat. Ponadto fakturami korygującymi z dnia 22 kwietnia i dnia 30 maja 2014 r. trzech dystrybutorów, którzy potwierdzili posiadanie przedmiotowych kubków, zwróciło stronie postępowania 2 szt. kubków TUMTUM Cat i 3 szt. kubków TUMTUM Frog.

Jak wynika z powyższego, w toku postępowania administracyjnego strona postępowania podjęła pełną współpracę udzielając wyjaśnień odnośnie swojej roli w obrocie zakwestionowanymi kubkami TUMTUM Cat i TUMTUM Frog oraz przedstawiła stosowne dokumenty potwierdzające działania podjęte w celu wyeliminowania zagrożeń stwarzanych przez przedmiotowe kubki.

Przedstawione przez stronę postępowania informacje i dowody, w opinii Prezesa UOKiK, są wiarygodne i wystarczające do uznania, że strona postępowania – przedsiębiorca Blue Ocean sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie – usunęła przyczyny zagrożeń stwarzanych przez produkty będące przedmiotem postępowania.

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

Pouczenie:

Na podstawie art. 127 § 3 w związku z art. 5 § 2 pkt 4 Kodeksu postępowania administracyjnego oraz w związku z art. 29 ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (Dz. U. Nr 50, poz. 331, Nr 99, poz. 660, Nr 171, poz. 1206, z 2008 r. Nr 157, poz. 976, Nr 223, poz. 1505, z 2009 r. Nr 18, poz. 97, Nr 157, poz. 1241, z 2011 r. Nr 34, poz. 173) oraz na podstawie art. 129 § 2 Kodeksu postępowania administracyjnego, w związku z art. 26 ustawy o ogólnym bezpieczeństwie produktów, 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.

Otrzymuje:

Radca prawny Monika Jurkiewicz
Kancelaria Prawna Moniki Jurkiewicz
ul. Wrocławska 167 bud. G
87-100 Toruń

pełnomocnik Blue Ocean sp. z o.o.
z siedzibą w Warszawie

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

Jadwiga Gunerka