



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR-730-77(24)/12/KZ

Warszawa 09 października 2012 r.

Decyzja DNR-2/229/2012

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 ze zm.)

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów

umarza wszczęte z urzędu postępowanie w sprawie wprowadzenia do obrotu przez przedsiębiorcę F.H. MIDEX Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Krakowie „zabawki edukacyjnej Rainbow spinner” No. TY 9028, kod EAN 5900733281682, niezgodnej z zasadniczymi wymaganiami określonymi w pkt 1.4.2 i 1.4.3 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), w związku z wycofaniem wyrobu z obrotu.

UZASADNIENIE

W toku kontroli przeprowadzonej w dniach 10 stycznia - 2 marca 2012 r. u przedsiębiorców Krystyny Piechowiak i Janusza Rozkwitalskiego, prowadzących działalność gospodarczą pod nazwą Przedsiębiorstwo Produkcyjno-Handlowe „KARO” s. c. w Białych Błotach, inspektorzy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Bydgoszczy, stwierdzili w ofercie handlowej „zabawkę edukacyjną Rainbow spinner” No. TY 9028, kod EAN 5900733281682.

Zabawka zakupiona została przez Krystynę Piechowiak i Janusza Rozkwitalskiego, prowadzących działalność gospodarczą pod nazwą Przedsiębiorstwo Produkcyjno-Handlowe „KARO” s. c. w Białych Błotach od F.H. MIDEX Sp. z o.o. siedzibą w Krakowie na podstawie faktury VAT nr FS/03105/10 z dnia 19 października 2010 r.

Przedmiotowa zabawka to zabawka wykonana z twardego kolorowego tworzywa sztucznego. Na gumowej przyssawce umieszczono element w kształcie dzwonka, na którym osadzono trójkąt z elementami grzechoczącymi w środku. Na górze zabawki znajduje się obracająca się grzechotka w kształcie hantli z elementami grzechoczącymi, a po bokach obracający się walcowaty element z elementami grzechoczącymi oraz element ze skrzydełkami. Zabawka opakowana została w tekturowe pudełko, na którym podano: „Rainbow spinner, 6 m+, NO. TY9028, made in China, Znak CE, Ułatwia rozpoznawanie kształtów, ruchów, kolory. Rozwija zdolności dotyku. Pobudza zmysł słuchu. Pobudza wzrok. Uwaga! Prosimy usunąć opakowanie i wszystkie elementy mocujące zabawkę do pudełka przed podaniem jej do zabawy dziecku. Opakowanie należy zachować gdyż zawiera ono ważne informacje. Kolory i kształty mogą różnić się od pokazanych na ilustracjach. Zabawka dla niemowląt. Zabawkę należy utrzymywać w czystości myjąc ją często w ciepłej wodzie z mydłem dla dzieci, płukać wielokrotnie, parzyć wrzątkiem, nie wolno gotować”. Na opakowaniu umieszczono etykietę z następującymi informacjami: „6m+, Importer: F.H. MIDEX Sp. z o.o. , ul. Christo Botewa 2a, tel. (012) 293 04 30, fax (12) 293 04 39, Kraj pochodzenia: Chiny, www.midex.pl, Z zabawki dziecko powinno korzystać pod opieką osób dorosłych. Obsługa i montaż zgodnie z rysunkiem na opakowaniu-jeżeli istnieje taka konieczność. Opakowanie nie jest zabawką, chronić przed dziećmi: nie udostępniać do zabawy. Proszę zachować opakowanie w celach informacyjnych. Zabawka przeznaczona dla dzieci w wieku powyżej 6 miesięcy ze względu na rozwój motoryki dziecka oraz poziom funkcjonalności zabawki. Niedostosowane do możliwości psycho-fizycznych dziecka w wieku poniżej 6 miesięcy, Made in China, Znak CE, EAN 5900733281682”.

Badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów z siedzibą w Lublinie (sprawozdanie z badań nr 4/2012) wykazały, że ww. zabawka nie spełnia wymagań pkt 5.1 normy PN-EN 71-1:2011 „Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne”, z uwagi na pojawienie się w wyniku badania małych elementów, które mieszczą się całkowicie w cylindrze do badania małych części oraz pęknięcie kuli grzechotki w kształcie hantli z elementami grzechoczącymi, co stwarza zagrożenie pojawienia się (np. przy uderzaniu zabawką) małych elementów grzechoczących, które stwarzają ryzyko uduszenia w przypadku połknięcia lub przedostania się do dróg oddechowych.

Na podstawie otrzymanych wyników badań laboratoryjnych, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (UOKiK) uznał, iż wyrób nie spełnia zasadniczych wymagań określonych w pkt 1.4.2 i 1.4.3 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”, z uwagi na pojawienie się w wyniku badania małych elementów, które mieszczą się całkowicie w cylindrze do badania małych części oraz pęknięcie kuli grzechotki w kształcie hantli z elementami grzechoczącymi, co stwarza zagrożenie pojawienia się (np. przy uderzaniu zabawką) małych elementów grzechoczących, które stwarzają ryzyko uduszenia w przypadku połknięcia lub przedostania się do dróg oddechowych.

Pismem z dnia 28 marca 2012 r. Prezes UOKiK powiadomił importera F.H. MIDEX Sp. z o.o. siedzibą w Krakowie (zwanego dalej także „stroną”) o wszczęciu postępowania administracyjnego i zwrócił się do strony z prośbą o podanie ilości zakupionego wyrobu oraz dostarczenie pełnej listy dystrybutorów przedmiotowych zabawek, ze wskazaniem ilości wyrobów dostarczonych każdemu z nich i okresu, w którym były one wprowadzane do obrotu.

W dniu 16 kwietnia 2012 r. do UOKiK wpłynęło pismo z dnia 10 kwietnia 2012 r. z informacją, iż F.H. Midex Sp. z o.o. z siedzibą w Krakowie zakupiła w Chinach 384 sztuki „zabawki edukacyjnej Rainbow spinner” No. TY 9028 o kodzie EAN 5900733281682, kodzie towarowym B576369. Do dnia 27 marca 2012 r. zostało sprzedanych 98 sztuk tej zabawki, natomiast 286 sztuk tego wyrobu zostało zablokowane w magazynie i nie jest udostępnione do sprzedaży. W załączeniu do pisma przekazano listę 19 dystrybutorów wraz ze wskazaniem ilości wyrobów dostarczonych każdemu z nich i okresu, w którym były one wprowadzane do obrotu.

W związku z tym, iż ww. pismo zostało podpisane przez osobę, która nie była uprawniona do reprezentowania spółki, pismem z dnia 18 kwietnia 2012 r. Prezes UOKiK zwrócił się do strony o przedstawienie pełnomocnictwa do składania oświadczeń w imieniu strony wraz z dowodem wniesienia opłaty skarbowej lub ponowne nadesłanie pisma z dnia 10 kwietnia 2012 r. podpisanego przez osobę uprawnioną do reprezentowania spółki. Ponadto Prezes UOKiK zwrócił się z prośbą o przekazanie dowodów zakupu przedmiotowej zabawki (dokument SAD, faktury).

W dniu 30 kwietnia 2012 r. do UOKiK wpłynęło pełnomocnictwo wraz z dowodem wniesienia opłaty skarbowej. Strona nie przekazała jednak dowodów zakupu przedmiotowej zabawki, w związku z tym Prezes UOKiK wskazał, iż oczekuje na przedstawienie tych dokumentów.

Prezes UOKiK postanowieniem z dnia 9 maja 2012 r., wydanym na podstawie art. 41b ust. 1 w związku z art. 38 ust. 3 pkt 1 i art. 43 b ustawy o systemie oceny zgodności, wyznaczył stronie postępowania termin 21 dni na usunięcie niezgodności ww. wyrobu albo wycofanie go z obrotu oraz powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach

z zasadniczymi wymaganiami i wyjaśnił, jakie należy przedstawić dowody na powyższą okoliczność.

W piśmie z dnia 30 maja 2012 r. strona poinformowała Prezesa UOKiK, iż zamierza podjąć działania mające na celu wycofanie z obrotu przedmiotowej zabawki, w związku z tym do wszystkich odbiorców, którzy zakupili ten wyrób skieruje pisma z prośbą o informacje czy go posiadają. Jednocześnie strona zobowiązała się do sukcesywnego przekazywania otrzymanych od dystrybutorów oświadczeń do UOKiK. W załączeniu strona nadesłała wzór pisma skierowanego do odbiorców wyrobu.

Pismem z dnia 19 czerwca 2012 r. Prezes UOKiK wezwał stronę do przedstawienia dowodów potwierdzających wycofanie ww. wyrobu z obrotu oraz powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach z zasadniczymi wymaganiami w jednym dzienniku (gazecie) o zasięgu ogólnopolskim w formie ogłoszenia oraz wskazał jakie dowody należy przedstawić. Ponadto poinformował stronę, iż w obecnym stanie materiału dowodowego organ prowadzący postępowanie rozważa wydanie, na podstawie art. 41c ust. 3 pkt 1 i 4 oraz ust. 9 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o systemie oceny zgodności, poz. 935 ze zm.), decyzji nakazującej stronie postępowania wycofanie wyrobu z obrotu oraz powiadomienie w określonym terminie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach z zasadniczymi wymaganiami. Jednocześnie Prezes UOKiK przypomniał, iż w piśmie z dnia 18 kwietnia 2012 r. oraz postanowieniu Prezesa UOKiK z dnia 9 maja 2012 r. zwracał się z prośbą do strony o nadesłanie dowodów zakupu przedmiotowej zabawki (dokument SAD, faktury zakupu), ale strona nie nadesłała wymaganych dowodów.

W piśmie z dnia 27 czerwca 2012 r. strona poinformowała Prezesa UOKiK, iż nadal oczekuje na oświadczenia dystrybutorów dotyczące posiadania przedmiotowej zabawki. Do pisma strona załączyła oświadczenia uzyskane od ośmiu dystrybutorów dotyczące posiadania wyrobu, faktury korygujące, dokument SAD, faktury zakupu, wydruk ogłoszenia z gazety.

Pismem z dnia 20 lipca 2012 r. przekazała oświadczenia uzyskane od sześciu dystrybutorów przedmiotowej zabawki i zapewniła Prezesa UOKiK, iż nadal podejmuje działania mające na celu pozyskanie oświadczeń od kontrahentów.

W piśmie z dnia 13 sierpnia 2012 r. strona poinformowała Prezesa UOKiK, iż nie może uzyskać oświadczeń od dwóch przedsiębiorców. W załączeniu przekazała oświadczenia o nieposiadaniu wyrobów uzyskane od trzech dystrybutorów.

W związku z oświadczeniem strony Prezes UOKiK skierował w dniu 23 sierpnia 2012 r. wezwania do dwóch dystrybutorów, którzy dotychczas nie przedstawili oświadczeń.

W odpowiedzi, w dniach 30 i 31 sierpnia 2012 r. wpłynęły do Prezesa UOKiK oświadczenia dystrybutorów. Jeden z przedsiębiorców oświadczył, iż nie posiada w sprzedaży

przedmiotowej zabawki, natomiast drugi poinformował, iż posiada dwa wyroby na stanie magazynowym.

Pismem z dnia 5 września 2012 r. Prezes UOKiK wezwał stronę do odebrania wyrobów od dystrybutora, który je posiadał i przedstawienia faktury korygującej potwierdzającej zwrot przedmiotowych wyrobów do strony.

W piśmie z dnia 6 września 2012 r. strona nadesłała oświadczenie dystrybutora o nieposiadaniu przedmiotowej zabawki. Oświadczenie tego dystrybutora wpłynęło do UOKiK już w dniu 30 sierpnia 2012 r.

W dniu 17 i 18 września 2012 r. do UOKiK wpłynęły faktury korygujące, poświadczające zwrot przedmiotowych zabawek do strony dokonany przez dystrybutora, który je posiadał.

Pismem z dnia 20 września 2012 r. Prezes UOKiK zawiadomił stronę o przysługującym jej prawie do zapoznania się z aktami i prawie do wypowiedzenia się co do zebranych dowodów i materiałów. Strona nie skorzystała z przysługujących jej praw.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów ustalił i stwierdził:

Zgodnie z art. 41a ust. 1 ustawy o systemie oceny zgodności, stroną postępowania w sprawie wprowadzonych do obrotu wyrobów niezgodnych z zasadniczymi i innymi wymaganiami jest osoba, która wprowadziła wyrób do obrotu.

Przedsiębiorca F.H. MIDEX Sp. z o.o. siedzibą w Krakowie, jest importerem „zabawki edukacyjnej Rainbow spinner” No. TY 9028, kod EAN 5900733281682.

Zgodnie z art. 5 pkt 2 ustawy 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 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.

Badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów z siedzibą w Lublinie (sprawozdanie

z badań nr 4/2012) wykazały, że ww. zabawka nie spełnia wymagań pkt 5.1 normy PN-EN 71-1:2011 „Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne”.

W opinii Prezesa UOKiK zebrany materiał dowodowy pozwalał stwierdzić, iż przedmiotowa zabawka, nie spełnia zasadniczych wymagań określonych w pkt 1.4.2 i 1.4.3 załącznika nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia.

Pkt 1.4.2 załącznika nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia stanowi, iż zabawki i ich części muszą mieć takie wymiary, aby nie stwarzać ryzyka uduszenia użytkownika poprzez odcięcie mu dopływu powietrza w wyniku wewnętrznego zatkania przez zabawki lub ich części, zaklinowane w ustach, gardle lub przy wejściu do dolnych dróg oddechowych.

Pkt 1.4.3 załącznika nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia stanowi, iż zabawki przeznaczone dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy, a także wszelkie 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 wszelkich dających się odłączyć elementów tych zabawek.

Stwierdzone niezgodności uzasadniały wszczęcie przez Prezesa UOKiK postępowania administracyjnego mającego na celu doprowadzenie do usunięcia niezgodności lub wycofania wyrobu z obrotu oraz powiadomienia konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach z zasadniczymi wymaganiami.

W toku postępowania administracyjnego strona przedstawiła listę dystrybutorów oraz oświadczenia kontrahentów dotyczące stanu posiadania przedmiotowej zabawki. Od odbiorców, którzy oświadczyli, iż mają wyroby, strona odebrała je i wystawiła faktury korygujące, poświadczające zwrot zabawki. Ponadto strona nadesłała do UOKiK dowód zamieszczenia ogłoszenia w gazecie, informującego konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach w wyrobie. Skierowane przez Prezesa UOKiK wezwania do dwóch dystrybutorów wykazały, iż jeden z nich posiada przedmiotowe zabawki. Wobec powyższego, strona została zobowiązana do odebrania tych wyrobów i nadesłała fakturę korygującą, poświadczającą zwrot wyrobów. Powyższe dowody są wystarczające do uznania, iż zakwestionowana zabawka nie znajduje się w obrocie.

Zgodnie z art. 41 c ust. 2 pkt 2 ustawy o systemie oceny zgodności organ prowadzący postępowanie wydaje decyzję o umorzeniu postępowania, jeżeli stwierdzi, że wyrób został wycofany z obrotu.

W świetle 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 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.) przez wycofanie z obrotu należy rozumieć również to, że kwestionowany wyrób nie będzie udostępniany na rynku.

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

P o u c z e n i e

Na podstawie art. 127 § 3 w związku z 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. 43 b 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:

1. Tomasz Karczmarzyk
pełnomocnik
MIDEX Sp. z o.o.
ul. Christo Botewa 2A
30-798 Kraków

Do wiadomości:

1. Krystyna Piechowiak
Przedsiębiorstwo Produkcyjno-Handlowe
„KARO” s. c.
ul. Szubińska 10
86-005 Białe Błota
2. Janusz Rozkwitalski
Przedsiębiorstwo Produkcyjno-Handlowe
„KARO” s. c.
ul. Szubińska 10
86-005 Białe Błota
3. Kujawsko-Pomorski Wojewódzki Inspektor
Inspekcji Handlowej (NR.8361.2.2012, NR.8361.28.2012)
4. a/a