



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR-730-258(29)/12/BB

Warszawa, dnia 26 kwietnia 2013 r.

Decyzja DNR-2/78/2013

Na podstawie art. 41 c ust. 2 pkt 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o systemie oceny zgodności (t.j. Dz. U. z 2010 r. Nr 138, poz. 935 ze zm.) Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów umarza wszczęte z urzędu postępowanie przeciwko BRIMAREX Sp. z o.o. z siedzibą w Poznaniu, w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki *lalka miękka z plastikową głową art. nr B628* kod EAN 5907791562579, niezgodnej z zasadniczymi wymaganiami bezpieczeństwa określonymi w pkt 1.4.2 i 1.4.3 oraz pkt 1.5 załącznika nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (Dz. U. Nr 83, poz. 454), w związku z wycofaniem wyrobu z obrotu.

UZASADNIENIE

W toku kontroli przeprowadzonej w hurtowni zabawek w Krakowie, należącej do BRIMAREX Sp. z o.o. z siedzibą w Poznaniu, inspektorzy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Krakowie stwierdzili w ofercie handlowej zabawkę *lalka miękka z plastikową głową art. nr B628* kod EAN 5907791562579, zakupioną od HAYSILE INT'L HOLDINGS LTD., TSIM SHA TSUI, KOWLOON, HONGKONG na podstawie faktury INVOICE No: 12001 z dnia 2 stycznia 2012 r. w ilości 1500 sztuk.

Lalka miękka z plastikową głową art. nr B628 kod EAN 5907791562579 to miękka, wypchana lalka, której głowę wykonano z tworzywa gumopodobnego. Lalka posiada zdejmowane części garderoby: czapkę z plastikowym guzikiem, przymocowaną do spodenek elastyczną taśmą i spodenki na szelkach z plastikowymi klamerkami, zapinane na zamek błyskawiczny. Na jednej z kieszeni spodenek przyszyto plastikowy guzik, a do drugiej przyszyto linkę, na końcu której przymocowany został piszczyk (żabka) w osłonie z materiału włókienniczego. Bambosze lalki mają kształt odpowiednio: głowy kaczki i żaby z przymocowanymi plastikowymi oczami. Sznurówki przy butach zawiązane są na kokardy, które można rozwiązać. Lalka posiada szeleszczące elementy w ubranku – uszy

w bamboszach, sprzączki przy spodniach oraz piszczącą prawą rękę. Opakowanie zabawki stanowi torba foliowa. Na tekturowych etykietach przymocowanych do wyrobu umieszczono m.in. następujące informacje: „art. nr B628(F16879) Lalka miękka z plastikową głową, kod kreskowy, producent – Bao Da Li Toys Factory Pumei Dongxiao Road Chenghai District Shantou City, Guangdong Province, ChRL, numer partii: 0212 (o.615), wyprodukowano w ChRL, importer: BRIMAREX Sp. z o.o., 60-319 Poznań, ul. Ptasia 28A; Ostrzeżenie! Nieodpowiednie dla dzieci w wieku poniżej 3 lat. Niebezpieczeństwo zadławienia drobnymi elementami. Lalka ze zdejmowaną czapeczką, piszczkiem, rozpinanym zamkiem, sznurowadłami i szeleszczącymi wstawkami na „bucikach” i w sukience. Usunąć foliowe opakowanie (niebezpieczeństwo zadławienia lub uduszenia). Przechowywać zabawkę w miejscu wolnym od wilgoci, z dala od źródeł wysokiej temperatury. Nie stosowanie się do zalecanych środków ostrożności może prowadzić do uszczerbku na zdrowiu dziecka. Prosimy zachować przywieszkę, z uwagi na ważne informacje”. Na metce przyszytej do lalki umieszczono znak CE oraz napis MADE IN CHINA.

W wyniku oceny organoleptycznej przeprowadzonej przez inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Krakowie stwierdzono, że biorąc pod uwagę cechy użytkowe i funkcje ww. zabawki (miękka, wypchana, łatwa w użyciu) wskazujące na jej przeznaczenie dla dzieci poniżej 3 lat oraz posiłkując się wytycznymi Komitetu Technicznego ds. Bezpieczeństwa Zabawek (Raport PKN-CEN/CR 14379:2007 „Klasyfikacja Zabawek. Wytyczne”), przedmiotowa lalka winna zostać poddana badaniom o surowszych parametrach.

Badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek z siedzibą w Lublinie Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (sprawozdanie z badań nr 169/2012) wykazały, że lalka miękka z plastikową głową art. nr B628 kod EAN 5907791562579 nie spełnia wymagań określonych w następujących punktach normy *PN-EN 71-1:2011 „Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne”*:

- pkt 5.1, z uwagi na pojawienie się w wyniku badania małych elementów, mieszczących się całkowicie w cylindrze do badania małych części,
- pkt 5.2, z uwagi na nietrwałość szwów umożliwiających dostęp do materiału włóknistego, którym jest wypełniona zabawka,
- pkt 6, z uwagi na zaniżoną grubość folii opakowania (I arkusz – $0,0231 \pm 0,0012$ mm; II arkusz – $0,0225 \pm 0,0012$ mm przy wymaganych 0,038 mm).

W dniu 9 sierpnia 2012 r. kontrolowany przedsiębiorca - BRIMAREX Sp. z o.o. z siedzibą w Poznaniu wystąpiła z wnioskiem o przeprowadzenie badań laboratoryjnych próbki kontrolnej przedmiotowej zabawki.

Badania zlecone laboratorium TÜV Rheinland Polska Sp. z o.o. z siedzibą w Poznaniu wykazały, że próbka kontrolna ww. wyrobu jest niezgodna z wymaganiami ujętymi w ww. punktach normy *PN-EN 71-1:2011*:

- pkt 5.1, z uwagi na pojawienie się w wyniku badania małych elementów, mieszczących się całkowicie w cylindrze do badania małych części,
- pkt 5.4, z uwagi na to, iż średnia długość sznurowadeł jest dłuższa niż 220 mm, ale krótsza niż 300 mm oraz brak odpowiedniego ostrzeżenia określonego w pkt 7.22 - („Ostrzeżenie! Nieodpowiednie dla dzieci poniżej 18 miesiąca życia. Długa linka. Ryzyko uduszenia”),
- pkt 6, z uwagi na fakt, iż folia opakowania ma grubość mniejszą niż 0,038 mm.

Na podstawie otrzymanych akt kontroli, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (UOKiK) uznał, iż zabawka *lalka miękka z plastikową głową art. nr B628* kod EAN 5907791562579 nie spełnia wymagań bezpieczeństwa określonych w pkt 1.4.2, 1.4.3 i 1.5 załącznika nr 1 do rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (Dz. U. Nr 83, poz. 454), zwanego dalej „rozporządzeniem”, z uwagi na pojawienie się w wyniku badania małych elementów, stwarzających ryzyko uduszenia w przypadku ich połknięcia lub przedostania się do dróg oddechowych oraz ze względu na zaniżoną grubość folii opakowania, co może stwarzać ryzyko odcięcia dopływu powietrza bądź uduszenia (asfiksji) poprzez zewnętrzne zatkanie dróg oddechowych przez nos i usta.

W związku z powyższym, Prezes UOKiK pismem z dnia 17 października 2012 r. powiadomił importera – BRIMAREX Sp. z o.o. z siedzibą w Poznaniu, zwaną dalej „stroną”, o wszczęciu postępowania administracyjnego w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki *lalka miękka z plastikową głową art. nr B628* kod EAN 5907791562579, niezgodnej z wymaganiami ujętymi w ww. przepisach rozporządzenia. Wystąpił także o przedstawienie wszystkich dowodów zakupu wskazanej zabawki oraz przekazanie zestawienia odbiorców wyrobu.

Postanowieniem z dnia 19 listopada 2012 r., wydanym na podstawie art. 41b ust. 1 ustawy o systemie oceny zgodności, Prezes UOKiK 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 w jednym dzienniku (gazecie) o zasięgu ogólnopolskim oraz poinformował, jakie dowody należy przedstawić na powyższą okoliczność.

W piśmie z dnia 18 grudnia 2012 r. Prezes UOKiK powiadomił stronę, iż wobec nieprzedstawienia dowodów potwierdzających usunięcie niezgodności bądź wycofanie z obrotu ww. zabawek, przed wydaniem decyzji kończącej postępowanie administracyjne stronie przysługuje prawo do zapoznania się z aktami i prawo do wypowiedzenia się co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań.

W dniu 20 grudnia 2012 r. do organu prowadzącego postępowanie wpłynęło pismo z dnia 14 grudnia 2012 r., w którym strona poinformowała, iż zakwestionowana zabawka zostanie wycofana z obrotu a konsumenci powiadomieni o stwierdzonych niezgodnościach za pomocą komunikatu zamieszczonego na stronie internetowej. Oświadczyła, że do odbiorców wyrobu skierowane zostanie stosowne pismo, a napływające dowody przekazywane będą sukcesywnie do UOKiK. Strona wniosła ponadto o wyznaczenie dodatkowego terminu na podjęcie zadeklarowanych działań dobrowolnych, z uwagi na reorganizację firmy, na co Prezes UOKiK wyraził zgodę w piśmie z dnia 21 grudnia 2012 r. obligującym stronę do przekazania kompletnego materiału dowodowego w określonym terminie.

Dnia 14 stycznia 2013 r. do organu prowadzącego postępowanie wpłynęły nadesłane przez stronę kopie pism – powiadomień skierowanych do odbiorców *lalki miękkiej z plastikową głową art. nr B628* z prośbą o zwrot wyrobu bądź złożenie oświadczenia o jego braku w ofercie sprzedaży.

W związku z nieprzedstawieniem przez stronę, pomimo wyznaczenia dodatkowego terminu, dowodów wskazanych w postanowieniu z dnia 19 listopada 2012 r., pismem z dnia 18 stycznia 2013 r. Prezes UOKiK wezwał stronę do przedłożenia kompletnego materiału dowodowego i wyjaśnił, iż przekazane dokumenty nie potwierdzają skuteczności działań podejmowanych przez stronę, pomimo zapewnienia przedsiębiorcy wystarczającej ilości czasu na realizację ww. postanowienia. Stwierdził również, że powiadomienie konsumentów o niezgodnościach przedmiotowej zabawki za pośrednictwem strony internetowej nie zwalnia strony z obowiązku publikacji ogłoszenia prasowego.

Pismami z dnia 31 stycznia, 26 lutego i 18 marca 2013 r. strona nadesłała dowody w postaci: faktur zakupu wyrobu, zestawienia odbiorców, oświadczeń kontrahentów o braku przedmiotowej zabawki w ofercie handlowej, faktur korygujących oraz kopii ogłoszenia opublikowanego w prasie ogólnopolskiej.

W związku z tym, iż nie wszyscy kontrahenci strony udzielili żądanych informacji o stanie posiadania ww. wyrobu, a strona nie jest władna zmusić odbiorców

zakwestionowanej zabawki do współpracy w jej wycofaniu z obrotu, bowiem jej działania nie mogą opierać się na pozbawionym podstawy prawnej elemencie przymusu, Prezes UOKiK przyjął, iż strona dołożyła należytej staranności podejmując działania dobrowolne i uznał za zasadne zlecenie kontroli sprawdzających, w celu ustalenia czy losowo wybrani kontrahenci posiadają w sprzedaży zabawkę *lalka miękka z plastikową głową art. nr B628*.

Przeprowadzenie przedmiotowych kontroli zlecone zostało Pomorskiemu, Wielkopolskiemu, Łódzkiemu i Lubelskiemu Wojewódzkiemu Inspektorowi Inspekcji Handlowej w dniu 11 marca 2013 r.

W dniach 27 i 29 marca, 3 i 10 kwietnia 2013 r. do organu prowadzącego postępowanie wpłynęły ustalenia z ww. kontroli, z których wynika, iż nie stwierdzono w ofercie sprzedaży zakwestionowanej zabawki.

Strona została poinformowana przez Prezesa UOKiK o przysługującym jej prawie do zapoznania się z aktami, a także wypowiedzenia się co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań w terminie 7 dni od dnia otrzymania pisma, jednak z przedmiotowych uprawnień nie skorzystała.

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, szczegółowymi lub innymi wymaganiami jest osoba, która wprowadziła wyrób do obrotu. Stroną postępowania może być także dystrybutor.

Przepis art. 5 pkt 2 ustawy o systemie oceny zgodności stanowi, że 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.

BRIMAREX Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie jest importerem *lalki miękkiej z plastikową głową art. nr B628* kod EAN 5907791562579.

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 przypadku zabawek, zastosowanie mają przepisy rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek.

Zważywszy na funkcje i cechy użytkowe *lalki miękkiej z plastikową głową art. nr B628* kod EAN 5907791562579, słuszne było poddanie jej badaniom laboratoryjnym właściwym dla zabawek przeznaczonych dla dzieci poniżej 3 roku życia.

Przeprowadzone badania laboratoryjne wykazały, że zabawka nie spełnia wymagań określonych w pkt 5.1 normy PN-EN 71-1:2011, z uwagi na pojawienie się w wyniku badania małych elementów stwarzających ryzyko uduszenia w przypadku ich połknięcia lub przedostania się do dróg oddechowych, w pkt 5.4 normy, z uwagi na to, iż średnia długość sznurowadeł była dłuższa niż 220 mm, ale krótsza niż 300 mm oraz brak odpowiedniego ostrzeżenia określonego w pkt 7.22 ww. normy. Ponadto stwierdzono zanizoną grubość folii opakowania, co narusza wymagania zawarte w pkt 6 przedmiotowej normy. Za uzasadnione należy, zatem uznać wszczęcie przez Prezesa UOKiK postępowania administracyjnego przeciwko importerowi – BRIMAREX Sp. z o.o. z siedzibą w Poznaniu, w sprawie wprowadzonego do obrotu wyrobu niezgodnego z zasadniczymi wymaganiami określonymi w pkt 1.4.2, 1.4.3 i 1.5 załącznika nr 1 do rozporządzenia.

Zgodnie z brzmieniem pkt 1.4.2 załącznika, 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. Według pkt 1.4.3 przedmiotowego załącznika, w zakresie właściwości fizycznych i mechanicznych, 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. Pkt 1.5 rozporządzenia stanowi natomiast, że opakowania, w których znajdują się zabawki podczas sprzedaży detalicznej, nie mogą stwarzać ryzyka odcięcia dopływu powietrza ani uduszenia (asfiksji) poprzez zewnętrzne zatkanie dróg oddechowych przez nos i usta.

W toku postępowania administracyjnego strona nie kwestionowała, iż przedmiotowy wyrób nie spełnia zasadniczych wymagań bezpieczeństwa, określonych w ww. przepisach rozporządzenia i podjęła działania naprawcze. Dowody przedstawione przez stronę w toku

postępowania administracyjnego, w postaci: listy odbiorców, oświadczeń kontrahentów o braku wyrobów w ofercie handlowej, faktur korygujących potwierdzających zwrot 127 sztuk przedmiotowej zabawki, kopii ogłoszenia prasowego oraz wyniki kontroli sprawdzających zleconych przez organ prowadzący postępowanie, stanowią w ocenie Prezesa UOKiK wystarczającą podstawę do uznania, że zabawka *lalka miękka z plastikową głową art. nr B628* kod EAN 5907791562579 nie będzie udostępniana przez stronę postępowania, a konsumenci zostali powiadomieni o istniejącym zagrożeniu.

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 dowolny środek, którego celem jest zapobieżenie udostępnieniu na rynku produktu w danym łańcuchu dostaw.

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 związku z powyższym, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów 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 (t.j. Dz. U. z 2013 r. poz. 267), 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:

1. BRIMAREX Sp. z o.o.
ul. Ptasia 28A
60-319 Poznań

Do wiadomości:

1. Małopolski Wojewódzki Inspektor
Inspekcji Handlowej (WN.8361.200, 325, 383, 430.2012)
2. a/a