



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR-730-307(7)/15/IS

Warszawa, dnia 08 stycznia 2016 r.

DECYZJA DNR-2/3/2016

Na podstawie art. 41c ust. 2 pkt 2 w związku 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.) Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów umarza wszczęte z urzędu postępowanie administracyjne w sprawie wprowadzonej do obrotu przez Przedsiębiorstwo Handlowo Usługowe „MERK-POL” Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie zabawki gitara na baterie Art. No. MPI82423, kod EAN 5900368824230, niezgodnej z wymaganiami określonymi 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.), w § 10 ust. 2 pkt 5 ww. rozporządzenia w związku z § 6 ust. 3 pkt 4 rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 8 maja 2013 r. w sprawie zasadniczych wymagań dotyczących ograniczenia stosowania niektórych niebezpiecznych substancji w sprzęcie elektrycznym i elektronicznym (Dz. U. z 2013 r., poz. 547), w § 10 ust. 2 pkt 6 ww. rozporządzenia oraz w pkt 1.4.1., 4.4. załącznika nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do ww. rozporządzenia, w związku z wycofaniem ww. wyrobu z obrotu.

UZASADNIENIE

W toku kontroli przeprowadzonej przez inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Lublinie, Delegatura w Zamościu u przedsiębiorcy Janusza Bednarskiego, prowadzącego działalność gospodarczą pod firmą Janusz Bednarski w Zamościu, stwierdzono w ofercie handlowej ww. zabawkę.

Przedmiotowa zabawka to gitara elektryczna zasilana bateryjnie z funkcjami dźwiękowymi uruchamianymi za pomocą przycisków. Na opakowaniu zabawki umieszczono m.in. następujące informacje: gitara na baterie Art. No. MPI82423, kod EAN 5900368824230, zabawka nieodpowiednia dla dzieci poniżej 3 lat, ostrzeżenie graficzne dotyczące wieku 0-3, producent: HUANG YU TOYS FACTORY CHENGHAI DISTRICT SHANTOU CITY GUANGDONG PROVINCE CHINA, importer: PHU Merk-Pol Sp. z o.o., ul. Lucerny 25/27, 04-687 Warszawa, instrukcję użytkowania zabawki bateryjnej.

Jak ustalono, kontrolowany przedsiębiorca dokonał zakupu zabawki na podstawie faktury VAT nr F/001115/14 z dnia 22 listopada 2014 r. od Jerzego Kruszyńskiego prowadzącego działalność gospodarczą pod firmą Przedsiębiorstwo Handlowo-Usługowe ORSON w Lublinie, który to przedsiębiorca zakupił zabawkę od Przedsiębiorstwa Handlowo Usługowego „MERK-POL” Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie, na podstawie faktury VAT nr 01300/14 z dnia 3 września 2014 r.

W trakcie kontroli od importera zabawki Przedsiębiorstwa Handlowo Usługowego „MERK-POL” Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie uzyskano: deklarację zgodności wystawioną przez producenta chińskiego, fakturę nr K044/44621/2 z dnia 17 lipca 2014 r. potwierdzającą zakup przez spółkę 600 sztuk zabawek od IDEAL HOLDINGS (HK) LIMITED, Room 14-15, UG/F, South Seas Centre, 75 Mody Road, TSIMSHATSUI EAST, KOWLOON, HONGKONG oraz poświadczony zgłoszenie celne.

Ponadto w toku kontroli stwierdzono, że deklaracja zgodności nie zawiera oświadczenia o zgodności SEE z dyrektywą 2011/65/UE oraz norm zharmonizowanych: EN 71-1:2011 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*”, EN 71-2:2011 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 2: Palność*”.

Badania organoleptyczne przeprowadzone przez inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Lublinie, Delegatura w Zamościu wykazały, że zabawka nie spełnia następujących wymagań:

- pkt 7.1 normy PN-EN 71-1:2011 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*”, z uwagi na umieszczenie na zabawce ostrzeżenia w formie symbolu graficznego 0-3 oraz ostrzeżenia o treści „zabawka nieodpowiednia dla dzieci poniżej 3 lat”, co jest sprzeczne z przewidywanym sposobem użytkowania zabawki, zgodnie z jej funkcją, rozmiarem i charakterystyką,
- pkt 5.14 ww. normy PN-EN 71-1:2011, z uwagi na brak funkcji rozłączenia pasa tekstylnego do noszenia na szyi, tworzącego sztywną pętlę,
- pkt 14.7 normy EN 62115:2005 ze zmianą A2:2011 (PN-EN 62115:2013P) i zmianą A11:2012 (PN-EN 62115:2005/A11:2012E) „*Zabawki elektryczne. Bezpieczeństwo użytkowania*”, z uwagi na nieodpowiednie zabezpieczenie pojemnika na baterie wymienne (pokrywa pojemnika na baterie otwiera się bez konieczności użycia narzędzi, za pomocą jednego ruchu zamiast równocześnie dwóch niezależnych ruchów (sprawozdanie z badań organoleptycznych nr 2 z dnia 20 sierpnia 2015 r.).

Mając na uwadze funkcje i cechy charakterystyczne zabawki (lekka, łatwa w użytkowaniu zabawka z kolorowymi elementami dekoracyjnymi, z funkcjami dźwiękowymi uruchamianymi za pomocą przycisków), 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”), została ona poddana badaniom na zgodność z wymaganiami dla zabawek przeznaczonych dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy.

Ze względu na powyższe niezgodności, akta z kontroli przekazane zostały do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów celem wszczęcia postępowania administracyjnego, na podstawie przepisów ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o systemie oceny zgodności (Dz. U. z 2014 r., poz. 1645 z późn. zm.), dalej: „ustawa o systemie oceny zgodności”.

Pismem z dnia 22 września 2015 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (UOKiK) zawiadomił Przedsiębiorstwo Handlowo Usługowe „MERK-POL” Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie, dalej: „strona”, o wszczęciu z urzędu postępowania administracyjnego w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki gitara na baterie Art. No. MPI82423, kod EAN 5900368824230, niezgodnej z następującymi wymaganiami 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.), dalej „rozporządzenie”:

- § 8 ust. 7 rozporządzenia, z uwagi na zamieszczenie na zabawce ostrzeżenia w formie symbolu graficznego 0-3 oraz ostrzeżenia o treści „zabawka nieodpowiednia dla dzieci poniżej 3 lat”, co jest sprzeczne z przewidywanym użytkowaniem zabawki, określonym na podstawie ich funkcji, rozmiarów i charakterystyki,
- § 10 ust. 2 pkt 5 rozporządzenia w związku z § 6 ust. 3 pkt 4 rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 8 maja 2013 r. w sprawie zasadniczych wymagań dotyczących ograniczenia stosowania niektórych niebezpiecznych substancji w sprzęcie elektrycznym i elektronicznym (Dz. U. z 2013 r., poz. 547), z uwagi na brak w deklaracji zgodności oświadczenia producenta o zgodności z dyrektywą 2011/65/UE,
- § 10 ust. 2 pkt 6 rozporządzenia, z uwagi na niewskazanie w deklaracji zgodności norm zharmonizowanych: EN 71-1:2011 „Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne”, EN 71-2:2011 „Bezpieczeństwo zabawek. Część 2: Palność,
- pkt 1.4.1. załącznika nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia, ze względu na brak funkcji rozłączenia pasa tekstylnego do noszenia na szyi, co stwarza ryzyko uduszenia wskutek owinięcia się pasa wokół szyi,
- pkt 4.4. załącznika nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia, z uwagi na niewłaściwe zabezpieczenie pojemnika na baterie, co stwarza ryzyko zatrucia chemicznego dziecka lub poparzenia organów wewnętrznych.

Prezes UOKiK w piśmie zawiadamiającym o wszczęciu z urzędu postępowania administracyjnego wyznaczył stronie termin 21 dni na przedstawienie dowodów potwierdzających usunięcie stwierdzonych niezgodności bądź wycofanie zabawki z obrotu oraz powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach poprzez zamieszczenie ogłoszenia na stronie internetowej oraz w prasie o zasięgu ogólnopolskim, informując jednocześnie, jakie należy przedstawić dowody na okoliczność podjętych przez stronę działań.

Zważywszy, że strona nie przedłożyła dowodów potwierdzających podjęcie wskazanych działań dobrowolnych, Prezes UOKiK postanowieniem z dnia 30 października 2015 r. wyznaczył stronie termin 14 dni na podjęcie dobrowolnych działań i przekazanie kompletnego materiału dowodowego w sprawie.

W toku postępowania strona poinformowała, że zakupiła zabawki tylko na podstawie faktury nr K044/44621/2 z dnia 17 lipca 2014 r., w ilości 600 sztuk. Przekazała dowody potwierdzające wycofanie zabawki z obrotu oraz powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach: listę kontrahentów, oświadczenia odbiorców nieposiadaniu wyrobu, stronę z gazety oraz wydruk ze strony internetowej zamieszczonym ogłoszeniem.

Pismem z dnia 18 grudnia 2015 r. Prezes UOKiK poinformował stronę postępowania o przysługującym jej prawie do zapoznania się z aktami i wypowiedzenia się co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań oraz o możliwości przedstawienia stanowiska w sprawie, jednak z przysługujących uprawnień strona postępowania nie skorzystała.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów ustalił i stwierdził:

Zgodnie z art. 41a ust. 1 ustawy o systemie oceny zgodności, stroną postępowania jest osoba, która wprowadziła do obrotu lub oddała do użytku wyrób niezgodny z zasadniczymi, szczegółowymi lub innymi wymaganiami, wobec której postępowanie zostało wszczęte. Stroną postępowania może być także dystrybutor.

Według 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 importerskim 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.

Przedsiębiorstwo Handlowo Usługowe „MERK-POL” Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie jest importerem zabawki gitara na baterie Art. No. MPI82423, kod EAN 5900368824230.

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.

Stwierdzone w wyniku badań laboratoryjnych niezgodności uzasadniały wszczęcie przez Prezesa UOKiK postępowania w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki gitara na baterie Art. No. MPI82423, kod EAN 5900368824230, niezgodnej z następującymi wymaganiami rozporządzenia:

- § 8 ust. 7 rozporządzenia, z uwagi na zamieszczenie na zabawce ostrzeżenia w formie symbolu graficznego 0-3 oraz ostrzeżenia o treści „zabawka nieodpowiednia dla dzieci poniżej 3 lat”, co jest sprzeczne z przewidywanym użytkowaniem zabawki, określonym na podstawie ich funkcji, rozmiarów i charakterystyki,
- § 10 ust. 2 pkt 5 rozporządzenia w związku z § 6 ust. 3 pkt 4 rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 8 maja 2013 r. w sprawie zasadniczych wymagań dotyczących ograniczenia stosowania niektórych niebezpiecznych substancji w sprzęcie elektrycznym i elektronicznym (Dz. U. z 2013 r., poz. 547), z uwagi na brak w deklaracji zgodności oświadczenia producenta o zgodności z dyrektywą 2011/65/UE,
- § 10 ust. 2 pkt 6 rozporządzenia, z uwagi na niewskazanie w deklaracji zgodności norm zharmonizowanych: EN 71-1:2011 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*”, EN 71-2:2011 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 2: Palność*,
- pkt 1.4.1. załącznika nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia, ze względu na brak funkcji rozłączenia pasa tekstylnego do noszenia na szyi, co stwarza ryzyko uduszenia wskutek owinięcia się pasa wokół szyi,
- pkt 4.4. załącznika nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia, z uwagi na niewłaściwe zabezpieczenie pojemnika na baterie, co stwarza ryzyko zatrucia chemicznego dziecka lub poparzenia organów wewnętrznych.

Według treści przepisu § 8 ust. 7 rozporządzenia na zabawkach nie mogą być umieszczone ostrzeżenia, o których mowa w pkt 2.1-11 załącznika nr 3 do rozporządzenia, jeżeli są one sprzeczne z przewidywanym użytkowaniem zabawki, określonym na podstawie ich funkcji, rozmiarów i charakterystyki. Zgodnie z pkt 1.4.1. załącznika nr 1 „Szczegółowe

Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia zabawki i ich części muszą być tak zaprojektowane i wyprodukowane, aby nie mogły stwarzać ryzyka uduszenia użytkownika wskutek owinięcia się wokół szyi lub poprzez odcięcie mu dopływu powietrza w wyniku zewnętrznego zatkania dróg oddechowych przez usta i nos. Na podstawie pkt 4.4. załącznika nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia zabawki elektryczne muszą być zaprojektowane i wyprodukowane w sposób zapewniający ochronę przed zagrożeniami związanymi z zasilaniem elektryczny, w szczególności w przypadku dających się przewidzieć uszkodzeń, a także przed zagrożeniami związanymi z pożarem.

Zgodnie z § 10 ust. 2 rozporządzenia deklaracja zgodności WE zawiera co najmniej: oświadczenie, że zabawka jest zgodna z właściwymi wymaganiami wspólnotowego prawodawstwa harmonizacyjnego, wraz ze wskazaniem odnośnych aktów prawnych tego prawodawstwa (pkt 5), wskazanie zastosowanych norm zharmonizowanych lub specyfikacji, w odniesieniu do których jest deklarowana zgodność (pkt 6). Według przepisu § 6 ust. 3 pkt 4 rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 8 maja 2013 r. w sprawie zasadniczych wymagań dotyczących ograniczenia stosowania niektórych niebezpiecznych substancji w sprzęcie elektrycznym i elektronicznym (Dz. U. z 2013 r., poz. 547) deklaracja zgodności UE zawiera oświadczenie o zgodności SEE z dyrektywą 2011/65/UE.

Prezes UOKiK powiadomił stronę o możliwości podjęcia działań zmierzających do usunięcia niezgodności wyrobu bądź wycofania go z obrotu oraz powiadomienia konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach i wyznaczył jej termin na ich podjęcie. Strona postępowania została poinformowana, jakie należy przedstawić dowody na potwierdzenie podjętych działań.

W toku postępowania administracyjnego strona przedstawiła dowody potwierdzające wycofanie zabawki z obrotu oraz powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach: listę kontrahentów, oświadczenia odbiorców o nieposiadaniu wyrobu, stronę z gazety oraz wydruk ze strony internetowej z zamieszczonym ogłoszeniem. Dowody przedstawione przez stronę są w ocenie Prezesa UOKiK wystarczającą podstawą do stwierdzenia, że zabawka gitara na baterie Art. No. MPI82423, kod EAN 5900368824230 nie znajduje się w obrocie, a konsumenci zostali powiadomieni o istniejących zagrożeniach.

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. W rozumieniu przepisów ww. rozporządzenia środki podjęte przez stronę postępowania stanowią o wycofaniu wyrobu z obrotu.

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 niezgodność wyrobu z zasadniczymi, szczegółowymi lub innymi wymaganiami została usunięta albo 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 2016 r., poz. 23), 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
DYREKTOR
Departamentu Nadzoru Rynku

Anna Mazurak