



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR-730-95(20)/14/JWS

Warszawa, 17 listopada 2014 r.

DECYZJA DNR-2/ 205 /2014

Na podstawie art. 41 c ust. 2 pkt 2 w zw. z art. 38 ust. 3 pkt 1 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o systemie oceny zgodności (Dz. U. z 2010 r. Nr 138, poz. 935 z późn. zm.) Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów umarza wszczęte z urzędu postępowanie administracyjne w sprawie wprowadzenia do obrotu przez importera - „BRIMAREX” Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Poznaniu, zabawki produkcji chińskiej – ***Bębenek na pasku z pałeczkami***, art. nr 21493, kod EAN 5907791551764, 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. Nr 83, poz. 454 z późn. zm.) oraz w pkt 1.4.1. załącznika nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do tego rozporządzenia, w związku z wycofaniem ww. wyrobu z obrotu.

UZASADNIENIE

W toku kontroli przeprowadzonej w dniach 13 - 24 stycznia 2014 r. u przedsiębiorcy BRIMAREX Sp. z o.o., ul. Ptasia 28A w Poznaniu, inspektorzy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Poznaniu stwierdzili w ofercie handlowej m.in. zabawkę - *Bębenek na pasku z pałeczkami*, art. nr 21493, kod EAN 5907791551764.

Jak wynikało z załączonej do akt sprawy faktury INVOICE No.:13067 z dnia 13 września 2013 r., ww. zabawka zakupiona została przez kontrolowanego w liczbie **416 szt.** od chińskiego przedsiębiorcy – HAYSILE INT’L HOLDINGS LTD., B5,13/F., HANKOW CENTRE, 4A ASHLEY ROAD, TSIM SHA TSUI, KOWLOON, HONG KONG.

Przedmiotowy wyrób jest to bębenek z dwiema drewnianymi pałeczkami. Korpus bębenka wykonany został z drewnianej sklejki pokrytej farbą. Membrany przymocowano do korpusu za pomocą metalowych ćwieków. Bębenek ma przymocowaną za pomocą metalowych sprzączek i klamer plectioną taśmę (o dł. ok. 1000 mm) do zawieszenia na szyi.

Opakowanie zabawki stanowi pudełko z niezbyt sztywnego, przezroczystego tworzywa sztucznego. Na dwóch etykietach naklejonych na opakowanie umieszczono następujące informacje:

- nazwę wyrobu: „Art. nr 21493 *Bębenek na pasku z pałeczkami*”;
- kod EAN 5907791551764;
- dane importera: „*BRIMAREX Sp. z o.o., 60-319 Poznań, ul. Ptasia 28A*”;
- dane producenta: „*Zhe Jiang Muyi Imp. & Ex. Co., LTD (Lindatoy), jing qi road, western industrial area, huang yan economic development zone, Huang yan, China, ChRL*”;
- kraj produkcji: „*Wyprodukowano w ChRL*”;
- oznakowanie CE;
- znak graficzny ostrzegawczy dotyczący wieku (0-3);
- informacje i ostrzeżenia: „*Zabawka przeznaczona dla dzieci w wieku powyżej 3 roku życia. Przechowywać z dala od ognia. Niebezpieczeństwo powstania pętli zaciskowej na pasku do zawieszenia na szyi. Usunąć plastikowe opakowanie (niebezpieczeństwo skaleczenia). Nie stosowanie się do zalecanych środków ostrożności może prowadzić do uszczerbku na zdrowiu dziecka. Producent zastrzega sobie prawo do zmian technicznych i kolorystyki bez uprzedzenia. Prosimy zachować etykietę z uwagi na ważne informacje. Deklaracja zgodności dostępna na stronie www.dz.brimarex.pl”.*

W wyniku oględzin zabawki, inspektorzy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Poznaniu stwierdzili, że na etykiecie umieszczono ostrzeżenie dot. wieku (0-3) w formie znaku graficznego wraz z informacją o szczególnym zagrożeniu, które jest sprzeczne z przewidywanym użytkowaniem zabawki, określonym na podstawie jej funkcji, rozmiarów, charakterystyki, co stanowi niezgodność z pkt 7.1 normy PN-EN 71-1:2011 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*”.

Natomiast badania laboratoryjne przeprowadzone przez Specjalistyczne Laboratorium Badania Zabawek Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów w Lublinie (Sprawozdanie z badań nr 29/2014 z dnia 28 lutego 2014 r.) wykazały, iż przedmiotowa zabawka jest niezgodna z pkt 5.14 ww. normy PN-EN 71-1:2011, z uwagi na brak funkcji rozłączenia na pasie przeznaczonym do noszenia całkowicie lub częściowo wokół szyi.

Mając na uwadze wskazane niezgodności, Wielkopolski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej uznał, iż przedmiotowa zabawka nie spełnia wymagań określonych w rozporządzeniu Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (Dz. U. Nr 83, poz. 454 z późn. zm.), zwanego dalej „rozporządzeniem MG” i decyzją z dnia 24 marca 2014 r. zakazał kontrolowanemu

udostępniania 4 szt. kwestionowanej zabawki - na okres 2 miesięcy. Następnie przekazał akta z przeprowadzonej kontroli Prezesowi Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (zwanemu dalej również „Prezesem UOKiK”), w celu wszczęcia postępowania administracyjnego na podstawie ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o systemie oceny zgodności (Dz. U. z 2010 r. Nr 138, poz. 935 z późn. zm.), zwanej dalej „ustawą o systemie oceny zgodności”.

Prezes UOKiK pismem z dnia 23 kwietnia 2014 r. zawiadomił importera – „BRIMAREX” Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Poznaniu (zwanego dalej „stroną postępowania”) o wszczęciu z urzędu postępowania administracyjnego w sprawie wprowadzenia do obrotu wyrobu niespełniającego wymagań określonych w następujących przepisach:

- 1) § 8 ust. 7 rozporządzenia MG, z uwagi na umieszczenie ostrzeżenia w formie graficznej (0-3), o którym mowa w pkt 2.1. załącznika nr 3 „*Wymagania Dotyczące Instrukcji i Ostrzeżeń*” do ww. rozporządzenia, a które to ostrzeżenie jest sprzeczne z przewidywanym użytkowaniem zabawki, ponieważ zabawka ze względu na swoją funkcję, cechy i charakter jest przeznaczona dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy i powinna spełniać wymagania dla tej kategorii wiekowej;
- 2) pkt 1.4.1. załącznika nr 1 „*Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa*” do rozporządzenia MG, z uwagi na brak funkcji rozłączenia na pasie przeznaczonym do noszenia całkowicie lub częściowo wokół szyi, co stwarza ryzyko uduszenia dziecka.

Następnie Prezes UOKiK decyzją nr DNR-2/70/2014 z dnia 28 kwietnia 2014 r. przedłużył decyzję wydaną w dniu 24 marca 2014 r. przez Wielkopolskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej zakazującą udostępniania 4 szt. zabawki *Bębenek na pasku z pałeczkami* - do czasu zakończenia postępowania w sprawie wprowadzenia do obrotu wyrobu niezgodnego z wymaganiami określonymi w rozporządzeniu MG.

W odpowiedzi na zawiadomienie o wszczęciu postępowania administracyjnego, w piśmie z dnia 05 maja 2014 r. (data wpływu 09 maja 2014 r.) strona postępowania oświadczyła, że zakupiła kwestionowany wyrób jednorazowo na podstawie faktury przekazanej Inspekcji Handlowej w toku jej kontroli (faktura nr 13067 z dnia 13.09.2013 r.).

Prezes UOKiK postanowieniem z dnia 23 maja 2014 r. wyznaczył stronie postępowania termin 21 dni na usunięcie niezgodności ww. wyrobu lub wycofanie go z obrotu oraz powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach na stronie internetowej www.brimarex.pl oraz w jednym dzienniku (gazecie) o zasięgu ogólnopolskim. Jednocześnie Prezes UOKiK poinformował, jakie należy przedstawić dowody, potwierdzające podjęcie ww. działań.

W odpowiedzi, w piśmie z dnia 03 czerwca 2014 r. (data wpływu do UOKiK

10 czerwca 2014 r.) strona postępowania poinformowała, iż na swojej stronie internetowej zamieściła wymagane ogłoszenie, jak również wysłała pisma do wszystkich odbiorców zabawki. Do pisma strona postępowania załączyła rozliczenie sprzedaży 416 szt. zabawki oraz kopie pism skierowanych do kontrahentów.

Następnie przy piśmie z dnia 05 sierpnia 2014 r. (data wpływu do UOKiK 08 sierpnia 2014 r.) strona postępowania przedstawiła część dowodów potwierdzających wycofanie zabawki w postaci oświadczeń 22 kontrahentów o nieposiadaniu zabawki na stanie oraz 6 faktur korygujących. Ponadto strona postępowania przekazała kopię strony z gazety „Nasz Dziennik” z dnia 09 czerwca 2014 r., na której opublikowano wymagane ogłoszenie.

W związku z nieprzedstawieniem wszystkich wymaganych dowodów w terminie wyznaczonym w postanowieniu Prezesa UOKiK z dnia 23 maja 2014 r., Prezes UOKiK wezwał stronę postępowania do przekazania brakujących dowodów wraz z listą adresową odbiorców kwestionowanej zabawki.

Żądaną listę zawierającą dane adresowe 43 kontrahentów, strona postępowania przekazała przy piśmie z dnia 28 sierpnia 2014 r. (data wpływu do UOKiK 01 września 2014 r.).

Kolejno w dniach 15, 22 i 30 września oraz 14 i 29 października 2014 r. wpłynęły do UOKiK wszystkie brakujące dowody w postaci oświadczeń 9 odbiorców zabawki o nieposiadaniu wyrobu oraz 4 faktur korygujących. Należy zaznaczyć, że strona postępowania nie przedstawiła oświadczeń dwóch swoich kontrahentów, z uwagi na zakończenie działalności gospodarczej przez jednego odbiorcę zabawki i zawieszenie działalności przez drugiego.

Wobec przedstawienia wszystkich wymaganych dowodów, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów pismem z dnia 03 listopada 2014 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.

Strona z praw tych nie skorzystała.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów ustalił i stwierdził:

Zgodnie z treścią 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.

Przedsiębiorca „BRIMAREX” Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Poznaniu jest importerem wprowadzającym do obrotu zabawkę produkcji chińskiej – *Bębenek na pasku z pałeczkami*, art. nr 21493, kod EAN 5907791551764.

Zgodnie z treścią przepisu 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. Natomiast zgodnie z treścią przepisu art. 5 pkt 21 ustawy o systemie oceny zgodności, za importera uważa się osobę fizyczną lub prawną albo jednostkę organizacyjną nieposiadającą osobowości prawnej, mającą 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.

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 ustawy o systemie oceny zgodności. W przypadku zabawek, zastosowanie mają przepisy rozporządzenia MG.

W wyniku oględzin przedmiotowej zabawki stwierdzono, że jest ona niezgodna z pkt 7.1 normy PN-EN 71-1:2011 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*”. Natomiast badania laboratoryjne wykazały, że zabawka jest niezgodna z pkt 5.14 ww. normy PN-EN 71-1:2011. (Sprawozdanie z badań nr 29/2014 z dnia 28 lutego 2014 r.).

W oparciu o wskazane niezgodności, Prezes UOKiK uznał, iż zabawka nie spełnia wymagań określonych w § 8 ust. 7 rozporządzenia MG oraz w pkt 1.4.1. załącznika nr 1 „*Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa*” do rozporządzenia MG.

Treść przepisu § 8 ust. 7 rozporządzenia MG stanowi, że na zabawkach nie mogą być umieszczane 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. Zaś z treści przepisu pkt 1.4.1. załącznika nr 1 „*Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa*” do rozporządzenia MG, wynika, że zabawki i ich części muszą być 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.

Stwierdzone niezgodności uzasadniały wszczęcie przez Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów postępowania administracyjnego wobec „BRIMAREX” Sp. z o.o. z siedzibą w Poznaniu, mającego na celu doprowadzenie do usunięcia niezgodności kwestionowanego wyrobu lub wycofania go z obrotu. Bezspornym jest, że przedmiotowa zabawka, biorąc pod uwagę umiejętności dzieci poniżej 3 roku życia, nie spełnia zasadniczych wymagań bezpieczeństwa i zagraża zdrowiu ich użytkowników – małych dzieci. Pas od bębena nie posiadający funkcji rozłączenia, stwarza poważne zagrożenie uduszenia w przypadku owinięcia go wokół szyi przez dziecko.

W świetle powyższego, zasadna była również decyzja Prezesa UOKiK przedłużająca decyzję zakazującą udostępniania wyrobu wydana przez Wielkopolskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej.

W toku prowadzonego postępowania strona postępowania nie kwestionowała, że przedmiotowy wyrób nie spełnia wymagań określonych w rozporządzeniu MG i podjęła działania mające na celu wycofanie go z obrotu. Na dowód przeprowadzonych działań strona postępowania przedstawiła zestawienie 43 odbiorców wraz z rozchodem sprzedaży **416 szt.** zabawki, oświadczenia czynnych 31 przedsiębiorców – odbiorców zabawki o nieposiadaniu na stanie magazynowym kwestionowanego wyrobu oraz 10 faktur korygujących świadczących o wycofaniu **45 szt.** zabawki. Strona postępowania przekazała również dowody potwierdzające poinformowanie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach w formie ogłoszenia prasowego i internetowego.

Przedstawione przez stronę postępowania dowody są wystarczające do uznania, iż przedmiotowa zabawka została wycofana z obrotu, a konsumenci poinformowani o stwierdzonych niezgodnościach.

Zgodnie z 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 odnoszące się do warunków wprowadzania produktów do obrotu i uchylającego rozporządzenie (EWG) nr 339/93 (Dz.U.UE. L. 08.218.30) przez „wycofanie z obrotu” należy rozumieć zapobieżenie udostępnieniu na rynku produktu w danym łańcuchu dostaw, co oznacza, że 45 szt. zwróconych wyrobów do magazynu strony postępowania oraz znajdujące się na jej stanie 4 szt. (łącznie 49 szt.), nie będą przez nią ponownie udostępnione.

Zgodnie z treścią art. 41c 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. Zaś zgodnie z art. 38 ust. 3 pkt 1 ustawy o systemie oceny zgodności, postępowania w zakresie wprowadzonych do obrotu lub oddanych do użytku

wyrobów niezgodnych z zasadniczymi, szczegółowymi lub innymi wymaganiami prowadzi Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów.

W tym stanie rzeczy postanowiono, jak w sentencji.

Pouczenie

Na podstawie art. 127 § 3 oraz art. 129 § 2 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz.U. z 2013 r., poz. 267 z późn. zm.) w zw. 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 UOKiK
Zastępca Dyrektora DNR
Jadwiga Gunerka

Otrzymuje:

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

Do wiadomości:

1. Wielkopolski
Wojewódzki Inspektor
Inspekcji Handlowej
dot.: NU.8361. 3, 80.2014
2. aa