



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR-730-174(10)/15/WK

Warszawa, dnia 29 grudnia 2015 r.

DECYZJA DNR-2/316/2015

Na podstawie art. 41 c 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 prowadzone w sprawie wprowadzonej do obrotu przez Przedsiębiorstwo Handlowo Usługowe „MERK – POL” Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie, zabawki „Gitara z dźwiękiem”, art. No MPB69677, No. 730, kod EAN 5900368696776, niezgodnej z wymaganiami określonymi w § 8 ust. 7 i w § 10 ust. 2 pkt 5 rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (Dz. U. z 2011 r. Nr 83, poz. 454 ze zm.), zwanego dalej „rozporządzeniem” w związku z § 6 ust. 3 pkt 4 rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 8 maja 2013 r. w sprawie zasadniczych wymagań dotyczących ograniczenia niektórych niebezpiecznych substancji w sprzęcie elektrycznym i elektronicznym (Dz. U. z 2013 r., poz. 547 z późn. zm.) oraz szczegółowymi wymaganiami bezpieczeństwa określonymi w pkt 1.4.1 i pkt 4.4 załącznika Nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia, z uwagi na wycofanie ww. wyrobu z obrotu.

UZASADNIENIE

W toku kontroli przeprowadzonej u Marcina Prądyńskiego prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą PHU „CONTRA” w Bydgoszczy, inspektorzy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Bydgoszczy, stwierdzili w ofercie handlowej ww. zabawkę.

W trakcie kontroli ustalono, że kontrolowany przedsiębiorca dokonał zakupu 18 sztuk przedmiotowej zabawki na podstawie faktury VAT nr 01918/14 z dnia 12 grudnia 2015 r. od Przedsiębiorstwa Handlowo Usługowego „MERK – POL” Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie, która zakupiła 576 sztuk wyrobu od Ideal Holdings (HK) Limited, Room 14-15, UG/F, South

Seas Centre, 75 Mody Road na podstawie faktury NO. K044/44621/2 z dnia 17 lipca 2014 r. Ponadto uzyskano dokument odprawy celnej z dnia 29 sierpnia 2014 r.

Zabawką jest gitara o długości 375 mm, zasilana wymiennymi bateriami. Zabawka została w całości wykonana z twardego tworzywa sztucznego w kolorze białym (przód) i żółtym (tył). W części imitującej gryf gitary umieszczono dziesięć kolorowych przycisków. W korpusie zabawki znajduje się przełącznik oraz kolorowe wytłoczone elementy dekoracyjne: kierownica, piłka, litera A i kwiatki. Po przesunięciu przełącznika w prawo lub lewo i naciśnięciu przycisków, emitowane są pojedyncze, proste dźwięki przypominające gamę lub różne „melodyjki”. W dwóch punktach gitary w odległości 270 mm od siebie przymocowano pas wykonany z taśmy w kolorze fioletowym o szerokości około 10 mm i stałym niezmiennym obwodzie, przeznaczenia do noszenia całkowicie lub częściowo wokół szyi. Zabawka jest lekka, łatwa do trzymania i uruchomienia (naciskanie przycisków), nie wymaga percepcji i leży w możliwościach motorycznych dziecka. Gitara emituje proste dźwięki i wesołe melodyjki.

Na etykietach opakowania umieszczono: znak CE, znak graficzny ostrzegawczy dotyczący wieku (0-3), informacje i ostrzeżenia: Gitara z dźwiękiem, art. No. MBP69677, kod EAN 5900368696776; www.merk.pl; Made in China; Zabawka nieodpowiednia dla dzieci poniżej 3 lat; Happy Star; Importer: PHU Merk-Pol Sp. z o.o., ul. Lucerny 25/27, 04-687 Warszawa; Ostrzeżenie: Zawiera małe elementy – niebezpieczeństwo połknięcia. Z zabawki dziecko może korzystać tylko pod opieką dorosłych. Opakowanie nie jest zabawką – nie udostępniać do zabawy. Obsługa i montaż zgodnie z rysunkiem na opakowaniu. Prosimy o zachowanie opakowania w celach informacyjnych. Deklaracja zgodności dostępna w siedzibie firmy PHU Merk – Pol Sp. zo.o.; Producent: Dongyang Toys Factory Chenghai District Shantou, City Guangdong Province China. Bezpośrednio na zabawce wytłoczono: NO. 730 Wewnątrz przedziału na baterie wytłoczono w proporcjonalnej wielkości kształt i biegunowość baterii oraz podano typ i napięcie nominalne baterii, tj. AA, 1,5V. Do zabawki dołączono instrukcję użytkowania dla zabawek bateryjnych.

Mając na uwadze cechy charakterystyczne zabawki oraz uwzględniając wytyczne Komitetu Technicznego ds. Bezpieczeństwa Zabawek (Raport PKN-CEN/CR 14379:2007 „Klasyfikacja Zabawek. Wytyczne”. Tablica 21 „Zabawki instrumenty muzyczne” – kategoria T) zgodnie z pkt 8.1 PN-EN 71-1:2011 „Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne” Kujawsko – Pomorski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej poddał ją badaniom dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy.

W wyniku badań organoleptycznych (sprawozdanie z badań nr 1 z dnia 10 kwietnia 2015 r.) stwierdzono, że zabawka nie spełnia wymagań ww. normy określonych w:

- pkt 5.14, z uwagi na to, że pas przymocowany do zabawki przeznaczony do noszenia całkowicie lub częściowo wokół szyi, który tworzy sztywną pętlę, nie jest wyposażony w funkcję rozłączenia powodującą jego przerwanie;
- pkt 7.1, z uwagi na umieszczenie słownego i graficznego ostrzeżenia dotyczącego wieku (0-3) oraz informacją o szczególnym zagrożeniu, sprzecznych z przewidywanym użytkowaniem zabawki określonym na podstawie jej funkcji, rozmiarów i charakterystyki.

Ponadto ww. zabawka nie spełniała wymagań określonych w pkt 14.7 normy PN-EN 62115: 2005+A2:2011 „*Zabawki elektryczne. Bezpieczeństwo użytkowania*”, z uwagi na dostępność baterii (przedział na baterie można otworzyć przy wykonaniu jednego ruchu, naciśnięcia uchwyty pokrywy).

W wyniku przeprowadzonych badań organoleptycznych oraz ustaleń kontroli Kujawsko – Pomorski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej stwierdził, że ww. zabawka nie spełnia wymagań określonych w § 8 ust. 7 i w § 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 niektórych niebezpiecznych substancji w sprzęcie elektrycznym i elektronicznym (Dz. U. z 2013 r., poz. 547 z późn. zm.) oraz szczegółowymi wymaganiami bezpieczeństwa określonymi w pkt 1.4.1 i pkt 4.4 załącznika Nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia.

W związku z powyższym przekazano akta z przeprowadzonej kontroli do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów celem wszczęcia postępowania administracyjnego na podstawie ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o systemie oceny zgodności (Dz. U. z 2014 r., poz. 1645, z późn. zm., zwanej dalej: „ustawą o systemie oceny zgodności”).

Pismem z dnia 6 lipca 2015r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów zwany dalej „Prezesem UOKiK”, zawiadomił Przedsiębiorstwo Handlowo Usługowe „MERK – POL” Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie (zwanej dalej: „stroną postępowania”) o wszczęciu z urzędu postępowania w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki „Gitara z dźwiękiem”, art. No MPB69677, No. 730, kod EAN 5900368696776, niezgodnej z wymaganiami określonymi w:

- § 8 ust. 7 rozporządzenia, z uwagi na umieszczenie ostrzeżenia graficznego i słownego dotyczącego wieku (0-3) sprzecznych z przewidywanym użytkowaniem zabawki, określonym na podstawie jej 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 niektórych niebezpiecznych substancji w sprzęcie elektrycznym i elektronicznym, z uwagi na brak w deklaracji zgodności WE oświadczenia producenta o zgodności zabawki z dyrektywą Parlamentu Europejskiego i Rady 2011/65/UE (ROSH II);
- pkt 1.4.1 załącznika Nr 1 „Szczegółowe wymagania bezpieczeństwa” do rozporządzenia, z uwagi na brak w pasie zabawki przeznaczonym do noszenia całkowicie lub częściowo wokół szyi, który tworzy sztywną pętlę, funkcji rozłączenia powodującej jego przerwanie, co może stwarzać ryzyko uduszenia użytkownika wskutek owinięcia się go wokół szyi;
- pkt 4.4 ww. załącznika Nr 1 do rozporządzenia, z uwagi na dostępność baterii bez użycia narzędzi, co może stwarzać zagrożenie dziecka związane z zasilaniem elektrycznym.

Ponadto w deklaracji zgodności nie wskazano zgodności z normą EN 62115:2005/A2:11, „Zabawki elektryczne. Bezpieczeństwo użytkowania”.

Postanowieniem z dnia 7 sierpnia 2015 r. Prezes UOKiK wyznaczył stronie postępowania termin 21 dni na usunięcie niezgodności wyrobu bądź wycofania go z obrotu oraz powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach na stronie internetowej oraz w jednym dzienniku o zasięgu ogólnopolskim. Strona postępowania została poinformowana, jakie należy przedstawić dowody na potwierdzenie podjętych działań.

W związku z niepodjęciem przez stronę postępowania działań wskazanych w piśmie zawiadamiającym o wszczęciu z urzędu postępowania z dnia 6 lipca 2015 r., Prezes UOKiK pismem z dnia 5 listopada 2015 r. zlecił Mazowieckiemu Wojewódzkiemu Inspektorowi Inspekcji Handlowej przeprowadzenie kontroli sprawdzającej wykonanie postanowienia Prezesa UOKiK z dnia 7 sierpnia 2015 r.

W dniu 4 grudnia 2015 r. wpłynęły do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wyniki kontroli sprawdzającej przeprowadzonej przez Mazowieckiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej, w wyniku której uzyskano dowody potwierdzające wykonanie ww. postanowienia, tj.: zestawienie adresowe, z którego wynika, że strona postępowania dostarczyła 13 odbiorcom 507 sztuk wyrobu oraz 21 sztuk sprzedała detalicznie, 11 poświadczonych za zgodność z oryginałem kopii oświadczeń odbiorców o nieposiadaniu wyrobu

na stanie magazynowym, 2 poświadczone za zgodność z oryginałem kopie faktur korygujących potwierdzających wycofanie z obrotu 35 sztuk wyrobu, wydruk ze strony internetowej oraz wycinek z gazety potwierdzające zamieszczenie ogłoszenia o niezgodnościach wyrobu. Strona postępowania poinformowała ponadto, że posiada na stanie magazynowym 48 sztuk wyrobu.

Pismem z dnia 11 grudnia 2015 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów poinformował stronę postępowania, iż na podstawie art. 10 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2013 r., poz. 267, z późn. zm.), zwanej dalej „Kpa” przed wydaniem decyzji kończącej postępowanie administracyjne przysługuje jej prawo do zapoznania się ze zgromadzonymi aktami sprawy oraz prawo wypowiedzenia się, co do zebranych w sprawie dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań w terminie 10 dni od dnia otrzymania niniejszego pisma. Ponadto, Prezes UOKiK powiadomił stronę postępowania, iż zgodnie z art. 21 ust. 3 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.) w terminie nie krótszym niż 10 dni, ma możliwość przedstawienia swojego stanowiska w sprawie.

Strona postępowania nie skorzystała z przysługujących jej uprawnień do zapoznania się z aktami sprawy oraz wypowiedzenia się, co do zebranych w sprawie dowodów.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów ustalił i stwierdził:

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

Zgodnie z 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. Zgodnie natomiast 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.

W toku postępowania ustalono, że Przedsiębiorstwo Handlowo Usługowe „MERK – POL” Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie jest importerem wprowadzonej do obrotu zabawki „Gitara z dźwiękiem”, art. No MPB69677, No. 730, kod EAN 5900368696776 i została uznana za stronę postępowania.

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.

W wyniku badań organoleptycznych (sprawozdanie z badań nr 1 z dnia 10 kwietnia 2015 r.) stwierdzono, że zabawka „Gitara z dźwiękiem” nie spełnia wymagań normy określonych w pkt 5.14 oraz pkt 7.1 normy PN-EN 71-1:2011 „Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne” oraz pkt 14.7 normy PN-EN 62115: 2005+A2:2011 „Zabawki elektryczne. Bezpieczeństwo użytkowania”.

Wyniki badań organoleptycznych uzasadniały wszczęcie z urzędu przez Prezesa UOKiK postępowania administracyjnego, na podstawie art. 41 ust. 1 ustawy o systemie oceny zgodności, wobec Przedsiębiorstwa Handlowego MERK – POL Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie, w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki „Gitara z dźwiękiem”, art. No MPB69677, No. 730, kod EAN 5900368696776, niezgodnej z wymaganiami określonymi w § 8 ust. 7 i w § 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 niektórych niebezpiecznych substancji w sprzęcie elektrycznym i elektronicznym oraz szczegółowymi wymaganiami bezpieczeństwa określonymi w pkt 1.4.1 i pkt 4.4 załącznika Nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia.

Przepis określony w § 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 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. Zgodnie natomiast z pkt 4.4 ww. załącznika Nr 1 do rozporządzenia, zabawki elektryczne muszą być zaprojektowane i wyprodukowane w sposób zapewniający ochronę przed zagrożeniami związanymi z zasilaniem elektrycznym, w szczególności w przypadku dających się przewidzieć uszkodzeń, a także przed zagrożeniami związanymi z pożarem. Przepis określony w § 10 ust. 2 pkt 5 rozporządzenia, stanowi natomiast, że 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.

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

W wyniku zleconej przez Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów kontroli sprawdzającej uzyskano dowody potwierdzające wycofanie z obrotu zabawki „Gitara z dźwiękiem”, art. No MPB69677, No. 730, kod EAN 5900368696776, tj. zestawienie adresowe, z którego wynika, że strona postępowania dostarczyła 13 odbiorcom 507 sztuk wyrobu oraz 21 sztuk sprzedała na paragony, 11 poświadczonych za zgodność z oryginałem kopii oświadczeń odbiorców o nieposiadaniu wyrobu na stanie magazynowym, 2 poświadczone za zgodność z oryginałem kopie faktur korygujących potwierdzających wycofanie z obrotu 35 sztuk wyrobu, wydruk ze strony internetowej oraz wycinek z gazety potwierdzające powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach wyrobu.

Przedstawione przez stronę postępowania dowody są wystarczające do uznania, że konsumenci zostali powiadomieni o stwierdzonych niezgodnościach oraz że wyrób został wycofany z obrotu, co oznacza, że 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 uchylające rozporządzenie (EWG) nr 339/93 (Dz. U. UE.L. 2008.218.30)* nie będzie udostępniany przez stronę postępowania.

Zgodnie z art. 41c 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 bądź wyrób został wycofany z obrotu.

W tym stanie rzeczy postanowiono, jak w sentencji.

P o u c z e n i e

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 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.

Otrzymuje:

Przedsiębiorstwo Handlowo – Usługowe
„MERK – POL” Sp. z o.o.
ul. Bychowska nr 2A
04-523 Warszawa

Z up. Peresa Urzędu Ochrony
Konkurencji i Konsumentów
Zastępca Dyrektora
Departamentu Nadzoru Rynku
Jadwiga Gunerka

Do wiadomości:

1. Kujawsko – Pomorski Wojewódzki
Inspektor Inspekcji Handlowej
(nr D - KA. NU. 8361.34.2015 r.)
2. aa