



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR-730-85(13)/14/IS

Warszawa, dnia 10 czerwca 2014 r.

DECYZJA DNR-2/106/2014

Na podstawie art. 138 § 1 pkt 1 w związku z art. 127 § 2 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. - Kodeks postępowania administracyjnego (t.j. Dz. U. z 2013 r., poz. 267) i art. 5 ust. 2 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. o Inspekcji Handlowej (t.j. Dz. U. z 2014 r., poz. 148),

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów

po rozpatrzeniu odwołania „JYSK” Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Gdańsku od decyzji Pomorskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej NR.D.10.2014.JG z dnia 10 marca 2014 r., w przedmiocie zakazu udostępniania przez tego przedsiębiorcę do dnia 9 maja 2014 r. partii 27 sztuk zabawek Miś T bear, Art. No. 5850800, kod kreskowy 5708063514476, niespełniających wymagań określonych w § 4 ust. 1 rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (Dz. U. Nr 83, poz. 454 ze zm.) oraz w pkt 1.4.2. oraz 1.4.3. Załącznika Nr 1 „Szczegółowe wymagania bezpieczeństwa” do ww. rozporządzenia, **utrzymuje w mocy zaskarżoną decyzję.**

UZASADNIENIE

W toku kontroli przeprowadzonej w sklepie ZOZ w Gdańsku, przy ul. Grunwaldzkiej 211, należącym do „JYSK” Sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku, inspektorzy Wojewódzkiego

Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Gdańsku stwierdzili w ofercie handlowej zabawkę Miś T bear, Art. No. 5850800, kod kreskowy 5708063514476.

Jak ustalono w toku kontroli „JYSK” Sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku jest producentem, który wprowadził do obrotu ww. zabawkę.

Przedmiotowy wyrób to miękka, wypchana zabawka w kształcie słonia z wyszywanymi oczami o wysokości ok. 140 mm, pokryta materiałem włókienniczym z okrywą włosową. Na etykietce przymocowanej do zabawki za pomocą plastikowej żyłki umieszczono następujące informacje: „T bear”, oznakowanie CE, Art. No. 5850800, kod kreskowy 5708063514476, Batch no. 60039, 040, 041, JYSK.com, „Miś. 15 cm 100% poliester. Produkcja w Chinach. JYSK Sp. z o.o., ul. Grunwaldzka 211, 80-266 Gdańsk”.

Badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek w Lublinie Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (sprawozdanie z badań nr 28/2014) wykazały, że przedmiotowa zabawka nie spełnia wymagań pkt 5.2c normy PN-EN 71-1:2011 „Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne”, z uwagi na nietrwałość szwu (pękł szew pomiędzy głową, a tułowiem i możliwe stało się włożenie przedniej części pręta o średnicy 12 mm na więcej niż 6 mm), przez co stało się dostępne wypełnienie z materiału włóknistego, z którego dziecko może odrywać kępki, które mogą stwarzać ryzyko uduszenia użytkownika poprzez odcięcie mu dopływu powietrza w wyniku wewnętrznego zatkania, zaklinowania w ustach, gardle lub przy wejściu do dolnych dróg oddechowych bądź mogą one zostać połknięte lub przedostać się do dróg oddechowych.

W toku kontroli kontrolowany przedsiębiorca został poinformowany o możliwości przeprowadzenia na jego wniosek badań próbki kontrolnej ww. zabawki w akredytowanym laboratorium. Kontrolowany z przysługującego mu prawa nie skorzystał.

W związku ze stwierdzonymi w wyniku badań laboratoryjnych niezgodnościami, Pomorski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej uznał, że oferowana do sprzedaży zabawka Miś T bear, Art. No. 5850800, kod kreskowy 5708063514476 może stanowić zagrożenie dla bezpieczeństwa i zdrowia użytkowników.

Działając na podstawie art. 40k ust. 1 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o systemie oceny zgodności (t.j. Dz. U. z 2010 r. Nr 138, poz. 935 ze zm.), zwanej dalej „ustawą o systemie oceny zgodności”, Pomorski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej decyzją NR.D.10.2014.JG z dnia 10 marca 2014 r. zakazał „JYSK” Sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku, udostępniania do dnia 9 maja 2014 r. partii 27 sztuk zabawek Miś T bear, Art. No. 5850800, kod kreskowy 5708063514476.

W uzasadnieniu decyzji organ I instancji wskazał, że wyrób nie spełnia wymagań określonych w § 4 ust. 1 rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r.

w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (Dz. U. Nr 83, poz. 454 ze zm.), zwanego dalej „rozporządzeniem”, oraz w pkt 1.4.2. oraz 1.4.3. Załącznika Nr 1 „Szczegółowe wymagania bezpieczeństwa” do rozporządzenia, z uwagi na rozerwanie szwu, przez co stało się dostępne wypełnienie z materiału włóknistego, z którego dziecko może odrywać kępkę, które mogą stwarzać ryzyko uduszenia użytkownika poprzez odcięcie mu dopływu powietrza w wyniku wewnętrznego zatkania, zaklinowania w ustach, gardle lub przy wejściu do dolnych dróg oddechowych bądź mogą one zostać połknięte lub przedostać się do dróg oddechowych. Przeprowadzona zaś ocena ryzyka wykazała, że powyższe niezgodności stwarzają poważne zagrożenie dla zdrowia i bezpieczeństwa użytkownika.

W związku z tym, że użytkowanie wyrobu, ze względu na stwierdzone niezgodności, stwarzało ryzyko uduszenia użytkownika w przypadku połknięcia lub przedostania się do dróg oddechowych kawałków z materiału włóknistego decyzji został nadany rygor natychmiastowej wykonalności.

W odwołaniu od powyższej decyzji strona poinformowała, że w związku z negatywnymi wynikami badań laboratoryjnych przeprowadzonych w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek w Lublinie (sprawozdanie z badań nr 28/2014) zabawki Nr 5850800 przesłała do akredytowanej jednostki – Instytutu Techniki Górniczej KOMAG w Gliwicach, w celu poddania ich badaniom. Wyniki badań niezależnego laboratorium potwierdzają jednoznacznie, że zabawka Art. No. 5850800, kod kreskowy 5708063514476 spełnia wymagania pkt 5.2 normy PN-EN 71-1+A2:2014-02 „Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne”. Strona wyraziła przekonanie, że wprowadzona do obrotu zabawka spełnia wszelkie wymagania bezpieczeństwa, a negatywny wynik badań Specjalistycznego Laboratorium Badania Zabawek w Lublinie można wytłumaczyć tym, że zostały one przeprowadzone na jednej sztuce z całej partii towaru pobranej na sali sprzedaży, która być może została uszkodzona w jakiś sposób wcześniej przez konsumentów znajdujących się w placówce. Na dowód powyższego strona przesłała sprawozdanie z badań Nr 147/DLS/2014 z dnia 12 marca 2014 r. przeprowadzonych w Laboratorium Inżynierii Materiałowej i Środowiska Instytutu Techniki Górniczej KOMAG w Gliwicach, z których wynika, że zabawka Art. No. 5850800, kod kreskowy 5708063514476 spełnia wymagania pkt 5.2 lit. b i lit. c ww. normy.

„JYSK” Sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku potwierdziła, że sprzedaż zabawek Miś T bear, Art. No. 5850800 została wstrzymana do czasu wyjaśnienia sprawy, o czym informowała pismem z dnia 4 marca 2014 r.

W związku z kwestionowaniem przez stronę oceny bezpieczeństwa zabawki dokonanej w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek w Lublinie oraz biorąc pod uwagę przekazane przez stronę sprawozdanie z badań zabawki Nr 147/DLS/2014 z dnia

12 marca 2014 r., w dniu 17 kwietnia 2014 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, zwany dalej „Prezesem UOKiK”, zlecił Laboratorium Badań Surowców i Wyrobów Włókienniczych Instytutu Włókiennictwa w Łodzi przeprowadzenie badań laboratoryjnych próbki kontrolnej zabawki Miś T bear, Art. No. 5850800, kod kreskowy 5708063514476, na zgodność z wymaganiami pkt 5.2c normy PN-EN 71-1:2011 „Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne”.

Badania laboratoryjne przeprowadzone w Laboratorium Badań Surowców i Wyrobów Włókienniczych Instytutu Włókiennictwa w Łodzi potwierdziły, że próbka kontrolna przedmiotowej zabawki nie spełnia wymagań pkt 5.2c normy PN-EN 71-1:2011 „Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne”. W wyniku poddania zabawki próbie rozciągania (pkt 8.4.2.2b) szew uległ zerwaniu w dwóch miejscach (łapa prawa – tułów, ogon – plecy) i możliwe stało się włożenie w badane miejsca przedniej części pręta o średnicy 12 mm. Ponadto stwierdzono, że oddzielony w wyniku badań od pleców zabawki ogon mieści się w cylindrze do badania małych części (sprawozdanie z badań Nr 155/2014/G/A z dnia 7 maja 2014 r.).

Pismem z dnia 21 maja 2014 r. Prezes UOKiK przekazał stronie kopię sprawozdania z badań laboratoryjnych próbki kontrolnej wyrobu. Poinformował, że zgodnie z art. 10 Kodeksu postępowania administracyjnego przysługuje jej prawo czynnego udziału w każdym stadium postępowania, a przed wydaniem decyzji możliwość wypowiedzenia się co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań.

W dniu 6 czerwca 2014 r. wpłynęło do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów pismo strony z dnia 4 czerwca 2014 r., w którym, korzystając z przysługującego jej prawa wypowiedzenia się co do zebranych dowodów poinformowała, że podjęła działania mające na celu wycofanie z obrotu przedmiotowej zabawki. Strona powiadomiła, że dokonała zniszczenia znajdujących się na jej stanie magazynowym 27 szt. ww. wyrobu, na dowód czego przekazała protokół zniszczenia.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów ustalił i stwierdził:

Zgodnie z treścią art. 40k ust. 1 ustawy o systemie oceny zgodności w przypadku, gdy w wyniku kontroli organ wyspecjalizowany, który ją przeprowadził, stwierdzi, że wyrób nie spełnia zasadniczych, szczegółowych lub innych wymagań, może, w drodze decyzji, zakazać udostępniania wyrobu na okres nie dłuższy niż 2 miesiące.

Pomorski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej, działając na podstawie art. 40k ust. 1 ustawy o systemie oceny zgodności, decyzją NR.D.10.2014.JG z dnia 10 marca 2014 r. zakazał „JYSK” Sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku, udostępniania do dnia 9 maja 2014 r. partii 27 sztuk zabawek Miś T bear, Art. No. 5850800, kod kreskowy 5708063514476. W związku z tym, że użytkowanie wyrobu, ze względu na stwierdzone niezgodności, stwarzało ryzyko uduszenia użytkownika w przypadku połknięcia lub przedostania się do dróg oddechowych kawałków z materiału włóknistego decyzji został nadany rygor natychmiastowej wykonalności.

W świetle zebranego w sprawie materiału dowodowego, w szczególności przy uwzględnieniu wyników badań laboratoryjnych, zarówno próbki wyrobu, jak i próbki kontrolnej zabawki Miś T bear, Art. No. 5850800, kod kreskowy 5708063514476, Prezes UOKiK rozpatrując ponownie sprawę, na skutek środka zaskarżenia wniesionego przez stronę z zachowaniem ustawowego terminu, nie znalazł podstaw do zmiany rozstrzygnięcia Pomorskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej z dnia 10 marca 2014 r.

W wyniku przeprowadzonych badań laboratoryjnych w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek w Lublinie Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (sprawozdanie z badań nr 28/2014) stwierdzono, że przedmiotowa zabawka nie spełnia wymagań pkt 5.2c normy PN-EN 71-1:2011 „Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne”, z uwagi na nietrwałość szwu (pękł szew pomiędzy głową, a tułowiem), przez co stało się dostępne wypełnienie z materiału włóknistego, z którego dziecko może odrywać kępki.

Przeprowadzone w toku postępowania odwoławczego badania laboratoryjne próbki kontrolnej zabawki w Laboratorium Badań Surowców i Wyrobów Włókienniczych Instytutu Włókiennictwa w Łodzi, potwierdziły, że zabawka nie spełnia wymagań pkt 5.2c normy PN-EN 71-1:2011 „Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne”.

Prezes UOKiK nie podziela argumentu strony postępowania, że negatywny wynik badań Specjalistycznego Laboratorium Badania Zabawek w Lublinie można wytłumaczyć tym, że zostały one przeprowadzone na jednej sztuce z całej partii towaru pobranej na sali sprzedaży, która być może została uszkodzona w jakiś sposób wcześniej przez konsumentów znajdujących się w placówce.

Próbki zabawek (próbka wyrobu i próbka kontrolna) zostały pobrane do badań z partii liczącej 42 sztuki, oferowanej do sprzedaży w sklepie ZOZ w Gdańsku, przy ul. Grunwaldzkiej 211, należącym do „JYSK” Sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku. Jak stwierdzono w protokole kontroli sposób pobrania i zabezpieczenia próbek był zgodny z przepisami rozdziału 6 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. o Inspekcji Handlowej (t.j. Dz. U. z 2014 r., poz. 148) oraz rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 27 kwietnia 2012 r.

w sprawie szczegółowego trybu pobierania i badania próbek produktów przez organy Inspekcji Handlowej (Dz. U. z 2012 r., poz. 496). Próbką wyrobu i próbka kontrolna, zabezpieczone w sposób uniemożliwiający ich naruszenie, zostały dostarczone do laboratorium w stanie właściwym (przydatnym) do badań, co zostało udokumentowane w protokołach przyjęcia próbek do badań.

Badania laboratoryjne przeprowadzone w akredytowanych laboratoriach na 2 sztukach zabawek: próbce wyrobu i próbce kontrolnej, która została pobrana z tej samej partii 42 sztuk zabawek, co próbka wyrobu, Prezes UOKiK uznał jako rozstrzygające o wadliwości przedmiotowej zabawki.

Stwierdzone w wyniku badań laboratoryjnych niezgodności świadczą o tym, że zabawka nie spełnia wymagań określonych w § 4 ust. 1 rozporządzenia oraz w pkt 1.4.2. oraz 1.4.3. Załącznika Nr 1 „Szczegółowe wymagania bezpieczeństwa” do rozporządzenia, z uwagi na nietrwałość szwu, przez co stało się dostępne wypełnienie z materiału włóknistego, z którego dziecko może odrywać kępki, co stwarza ryzyko uduszenia użytkownika w przypadku połknięcia lub przedostania się do dróg oddechowych kawałków z materiału włóknistego.

Według wymagań § 4 ust. 1 rozporządzenia zabawki wprowadzone do obrotu muszą spełniać zasadnicze wymagania bezpieczeństwa, w tym ogólne wymagania bezpieczeństwa, o których mowa w § 8, oraz szczegółowe wymagania bezpieczeństwa, z uwzględnieniem klasyfikacji substancji i mieszanin.

Zgodnie z pkt 1.4.2. Załącznika Nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia 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. Na podstawie pkt 1.4.3. Załącznika Nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia zabawki i ich części 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.

Biorąc pod uwagę stwierdzone w wyniku badań laboratoryjnych niezgodności zabawki mające bezpośredni wpływ na bezpieczeństwo jej użytkowania, Prezes UOKiK stwierdza, że istniały uzasadnione podstawy zakazania „JYSK” Sp. z o.o. z siedzibą w Gdańsku udostępniania przedmiotowego wyrobu.

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

Zgodnie art. 138 § 1 pkt 1 Kodeksu postępowania administracyjnego organ odwoławczy wydaje decyzję, w której utrzymuje w mocy zaskarżoną decyzję.

Niniejsza decyzja jest ostateczna w trybie postępowania administracyjnego.

Pouczenie

Na decyzję zgodnie z art. 52 § 1, art. 53 § 1 i art. 54 § 1 w związku z art. 3 § 2 pkt 1 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. – Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (t.j. Dz. U. z 2012 r., poz. 270 ze zm.) przysługuje skarga wnoszona do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie, za pośrednictwem Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, w terminie 30 dni od dnia doręczenia skarżącemu rozstrzygnięcia w sprawie.

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

Otrzymują:

„JYSK” Sp. z o.o.
ul. Meteorytowa 13
80-299 Gdańsk

Do wiadomości:

1. Pomorski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej (NR.8361.10(8).2014.EO.MB, NR.8361.85(5).2014.EO.MB)
2. a/a