



PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW
MAREK NIECHCIAŁ

Warszawa, 28 sierpnia 2019 r.

DNR-2.730.106.2019.AG

DECYZJA DNR-2/ 164 /2019

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów:

1. na podstawie art. 84 ust. 1 pkt 2 w zw. z art. 58 ust. 3 pkt 1 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku (Dz. U. z 2019 r. poz. 544 z późn. zm.), zwanej dalej: „ustawą o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku”, umarza wszczęte z urzędu postępowanie wobec SWEDE DEMUTH Spółka jawna z siedzibą w Poznaniu w sprawie wprowadzonych do obrotu zabawek: bębenek, nr katalogowy: YH898-00, EAN: 5902496145768, niezgodnej z wymaganiami § 5 ust. 1 i ust. 2 rozporządzenia Ministra Rozwoju i Finansów z dnia 20 października 2016 r. w sprawie wymagań dla zabawek (Dz. U. poz. 1730), zwanego dalej „rozporządzenie”, w związku z ppkt 1.4.1 załącznika nr 1 „WYMAGANIA DLA ZABAWEK pkt 1. Wymagania w zakresie właściwości fizycznych i mechanicznych” do rozporządzenia, a także niezgodnej z § 5 ust. 9 rozporządzenia oraz instrumenty, nr katalogowy: 2014-2, EAN: 5902496105113, niezgodnej z wymaganiami § 5 ust. 1 i ust. 2 rozporządzenia, w związku z ppkt 1.4.1 i ppkt 1.4.2 załącznika nr 1 „WYMAGANIA DLA ZABAWEK pkt 1 Wymagania w zakresie właściwości fizycznych i mechanicznych” do rozporządzenia, a także niezgodnej z § 5 ust. 9 rozporządzenia, z uwagi na usunięcie niezgodności wyrobów z wymaganiami i poinformowanie użytkowników o stwierdzonych niezgodnościach;
2. na podstawie art. 97 ust. 4 pkt 3 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku odstępuje od nałożenia na SWEDE DEMUTH Spółka jawna z siedzibą w Poznaniu kary pieniężnej za wprowadzenie do obrotu zabawek: bębenek, nr katalogowy: YH898-00, EAN: 5902496145768, niezgodnej z wymaganiami § 5 ust. 1 i ust. 2 rozporządzenia, w związku z ppkt 1.4.1 załącznika nr 1 „WYMAGANIA DLA ZABAWEK pkt 1. Wymagania w zakresie właściwości fizycznych i mechanicznych” do rozporządzenia oraz



instrumenty, nr katalogowy: 2014-2, EAN: 5902496105113, niezgodnej z wymaganiami § 5 ust. 1 i ust. 2 rozporządzenia w związku z ppkt 1.4.1 i ppkt 1.4.2 załącznika nr 1 „WYMAGANIA DLA ZABAWEK pkt 1 Wymagania w zakresie właściwości fizycznych i mechanicznych” do rozporządzenia, w związku z przedstawieniem w wyznaczonym terminie dowodów potwierdzających wykonanie postanowienia z dnia 2 lipca 2019 r. i poprzestaje na pouczeniu ww. przedsiębiorcy.

UZASADNIENIE

W toku kontroli (nr akt kontroli: NR.8361.35.2019) przeprowadzonej przez inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Bydgoszczy w hurtowni zabawek należącej do spółki pod firmą: IMPERIAL P.R.K. Andrzejewscy Sp. J. z siedzibą w Bydgoszczy, położonej przy ulicy Szajnochy nr 11A w Bydgoszczy, stwierdzono w ofercie sprzedaży zabawki produkcji chińskiej: bębenek, nr katalogowy: YH898-00, EAN: 5902496145768 i instrumenty, nr katalogowy: 2014-2, EAN: 5902496105113, zwane dalej łącznie „wyrobami”.

Kontrolowany podmiot zakupił zabawkę bębenek, nr katalogowy: YH898-00, EAN: 5902496145768, na podstawie faktury nr H-0010/10/FVS z dnia 11 stycznia 2019 r., z której treści wynika, że nabył 36 szt. ww. zabawki (na dokumencie zabawka widnieje pod nazwą: „Bębenek”) od SWEDE DEMUTH Spółka jawna z siedzibą w Poznaniu, która to spółka kupiła 432 szt. ww. zabawki od HK LINRONG TOYS TRADE CO., LIMITED, UNIT D.16/F/ONE CAPITAL PLACE, 18 LUARD ROAD, WAN CHAI HK w Chinach, na podstawie faktury nr LR181114003 z dnia 14 listopada 2018 r. Natomiast zabawkę instrumenty, nr katalogowy: 2014-2, EAN: 5902496105113, kontrolowany podmiot nabył na podstawie faktury nr H-0184/19/FVS z dnia 18 lutego 2019 r. (na dokumencie zabawka widnieje pod nazwą: „Instrumenty w worku”), z której treści wynika, że kupił 48 szt. ww. zabawki od SWEDE DEMUTH Spółka jawna z siedzibą w Poznaniu, która to spółka kupiła łącznie 1728 szt. ww. zabawki: 768 szt. od BIG TREE TOYS (HK) LIMITED, NORTH YINGBIN ROAD, WAISHA TOWN, LONGHU DISTRICT, SHANTOU CITY, GUANGDONG w Chinach, na podstawie faktury nr CI033K0603-17033 z dnia 6 września 2017 r. i 960 szt. od HK LINRONG TOYS TRADE CO., LIMITED, UNIT D.16/F/ONE CAPITAL PLACE, 18 LUARD ROAD, WAN CHAI HK w Chinach, na podstawie faktury nr LR180626006 z dnia 26 czerwca 2018 r.

Zabawka bębenek, nr katalogowy: YH898-00, EAN: 5902496145768, to bębenek z pałeczkami wykonany z twardego tworzywa sztucznego o intensywnych kolorach (zielonym, żółtym, pomarańczowym, czerwonym i niebieskim). Konstrukcja wykonana jest z dwóch obręczy połączonych czterema tworzywowymi łącznikami. Na górnej i dolnej membranie oraz na bocznej obudowie umieszczono rysunki przedstawiające różnobarwne postacie bajkowych zwierząt. W dwóch punktach obręczy bębenka znajdują się uchwyty, do których przymocowano, za pomocą plastikowej klamry, pas w formie pomarańczowej taśmy o całkowitej długości ok. 780 mm i szerokości ok. 15 mm, przeznaczony do noszenia w całości lub częściowo na szyi. Pasek ten tworzy sztywną pętlę o stałym, utrwalonym obwodzie i nie jest wyposażony w elementy rozłączne. Zabawka jest lekka, łatwa do trzymania bądź noszenia, a posługiwanie się nią nie wymaga precyzji i leży w możliwościach motorycznych małego dziecka. Na opakowaniu zabawki umieszczono między innymi następujące informacje: importer: SWEDE DEMUTH Spółka jawna, ul. Romana Maya 1, 610371 Poznań, producent: JUN DA TOYS FACTORY CHENGHAI DISTRICT SHANTOU CITY, GUANGDING PROVINCE, CHINA, oznakowanie CE, znak graficzny dotyczący wieku (0-3).

Badania organoleptyczne zabawki bębenek, nr katalogowy: YH898-00, EAN: 5902496145768 (sprawozdanie nr 1 z badań organoleptycznych z dnia 3 kwietnia 2019 r.) przeprowadzone przez Kujawsko-Pomorskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej wykazały, że wyrób nie spełnia wymagań normy PN-EN 71-1:2015-01 „Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne”, określonych w:

- pkt 5.14, z uwagi na to, że pasek przymocowany do bębenka, przeznaczony do noszenia w całości lub częściowo na szyi, tworzący sztywną pętlę, nie jest wyposażony w elementy rozłączne ulegające odłączeniu, co może stwarzać ryzyko uduszenia się dziecka poprzez odcięcie mu dopływu powietrza wskutek owinięcia się wokół szyi;
- pkt 7.1, z uwagi na to, że na oznakowaniu zabawki umieszczono ostrzeżenie wraz ze znakiem graficznym ostrzegawczym oraz informacją o szczególnym zagrożeniu, które są sprzeczne z przewidywanym sposobem użytkowania zabawki, określonym na podstawie jej funkcji, wymiarów, cech charakterystycznych oraz treści wytycznych ISO/TR 8124-8:2016(E) „Bezpieczeństwo zabawek - Część 8: Wytyczne dotyczące określenia wieku”, zgodnie z którymi „zabawki muzyczne - proste instrumenty muzyczne takie jak pianina, gitary, bębny, tamburyny, trąbki i inne - Podkategoria 6.25” - są klasyfikowane jako zabawki dla dzieci od 12 miesięcy (tabela A.6 - A. Kategoria 6-21 Podkategorie - Zabawki do działań kreatywnych- wiek początkowy od 12 miesięcy), uznano, że zabawką mogą bawić się również lub przede wszystkim dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy.

Zabawka instrumenty, nr katalogowy: 2014-2, EAN: 5902496105113, składa się z bębena, dwóch pałeczek, dwóch marakasów oraz dwóch gwizdków. Poszczególne elementy zestawu muzycznego są wykonane z tworzywa sztucznego w intensywnych kolorach (niebieskim, żółtym, czerwonym i zielonym). Instrumenty mają obły kształt, są lekkie i łatwe do trzymania bądź noszenia. Posługiwanie się nimi jest łatwe, nie wymaga precyzji i leży w możliwościach motorycznych małego dziecka. Bębenek o średnicy ok. 150 mm wykonany jest z dwóch obręczy w kolorze niebieskim, między którymi jest wypełnienie oklejone kolorową nakleją, na której znajdują się różnobarwne rysunki przedstawiające zwierzęta. W dwóch punktach obręczy bębena znajdują się uchwyty do których przymocowano, za pomocą plastikowej klamry, pas w formie różowo-niebieskiej taśmy przeznaczony do noszenia w całości lub częściowo na szyi. Pasek ten tworzy sztywną pętlę o starym, utrwalonym obwodzie i nie jest wyposażony w elementy rozłączne.

Badania organoleptyczne zabawki instrumenty, nr katalogowy: 2014-2, EAN: 5902496105113 (sprawozdanie nr 2 z badań organoleptycznych z dnia 4 kwietnia 2019 r.) przeprowadzone przez Kujawsko-Pomorskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej wykazały, że wyrób nie spełnia wymagań normy PN-EN 71-1:2015-01 „Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne”, określonych w:

- pkt 5.14, z uwagi na to, że pasek przymocowany do bębena wchodzącego w skład zestawu instrumentów, przeznaczony do noszenia w całości lub częściowo na szyi, tworzący sztywną pętlę, nie jest wyposażony w elementy rozłączne ulegające odłączeniu, co może stwarzać ryzyko uduszenia się dziecka poprzez odcięcie mu dopływu powietrza wskutek owinięcia się wokół szyi;
- pkt 5.8, z uwagi na to, że dwa marakasy wchodzące w skład instrumentów mają niewłaściwy kształt i rozmiar (ich uchwyt wystaje poza podstawę wzorników A i B), co biorąc pod uwagę możliwość użycia ich również jako grzechotki do zabawy przez dzieci zbyt małe żeby siadać bez pomocy, stwarza ryzyko uduszenia się dziecka poprzez odcięcie mu dopływu powietrza w wyniku wewnętrznego zatkania przez zabawkę zaklinowaną w ustach lub gardle;
- pkt 7.1, z uwagi na to, że na oznakowaniu zabawki umieszczono ostrzeżenie wraz ze znakiem graficznym ostrzegawczym oraz informacją o szczególnym zagrożeniu, które są sprzeczne z przewidywanym sposobem użytkowania zabawki, określonym na podstawie jej funkcji, wymiarów, cech charakterystycznych oraz treści wytycznych ISO/TR 8124-8:2016(E) „Bezpieczeństwo zabawek - Część 8: Wytyczne dotyczące określenia wieku”, zgodnie z którymi „zabawki muzyczne - proste instrumenty muzyczne takie jak pianina,

gitary, bębny, tamburyny, trąbki i inne - Podkategoria 6.25” - są klasyfikowane jako zabawki dla dzieci od 12 miesięcy (tabela A.6 - A. Kategoria 6-21 Podkategorie - Zabawki do działań kreatywnych- wiek początkowy od 12 miesięcy), uznano, że zabawką mogą bawić się również lub przede wszystkim dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy.

W toku kontroli Kujawsko-Pomorski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej uzyskał m.in. następujące dokumenty dotyczące zabawki bębenek, nr katalogowy: YH898-00, EAN: 5902496145768: dokumenty SAD z dnia 31 grudnia 2018 r., fakturę sprzedaży nr H-0010/19/FVS z dnia 1 stycznia 2019 r. oraz deklarację zgodności z dnia 24 października 2018 r. Natomiast w odniesieniu do zabawki instrumenty, nr katalogowy: 2014-2, EAN: 5902496105113, otrzymano m.in.: dokumenty SAD z dnia 23 października 2017 r. i 13 sierpnia 2018 r., fakturę sprzedaży VAT nr T-1993/18/FVS z dnia 23 sierpnia 2018 r. oraz deklarację zgodności z dnia 6 lipca 2018 r.

Przepis art. 76 ust. 1 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku stanowi, iż postępowanie w sprawie wprowadzonych do obrotu lub oddanych do użytku wyrobów niezgodnych z wymaganiami wszczyna się z urzędu, w przypadku stwierdzenia w toku kontroli, że wyrób nie spełnia wymagań. Akta z przeprowadzonej kontroli przekazano do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów celem wszczęcia postępowania administracyjnego.

W oparciu o przekazany materiał dowodowy, pismem z dnia 31 maja 2019 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, zwany dalej: „Prezesem UOKiK”, zawiadomił SWEDE DEMUTH Spółka jawna z siedzibą w Poznaniu, zwaną dalej „stroną postępowania”, o wszczęciu postępowania w sprawie:

1) wprowadzonych do obrotu zabawek:

1. bębenek, nr katalogowy: YH898-00, EAN: 5902496145768, niezgodnej z wymaganiami § 5 ust. 1 i ust. 2 rozporządzenia w związku z ppkt 1.4.1 załącznika nr 1 „WYMAGANIA DLA ZABAWEK pkt 1. Wymagania w zakresie właściwości fizycznych i mechanicznych” do rozporządzenia, z uwagi na to, że pasek przymocowany do bębna, przeznaczony do noszenia w całości lub częściowo na szyi, tworzący sztywną pętlę, nie jest wyposażony w elementy rozłączne ulegające odłączeniu, co może stwarzać ryzyko uduszenia się dziecka poprzez odcięcie mu dopływu powietrza wskutek owinięcia się wokół szyi oraz § 5 ust. 9 rozporządzenia, z uwagi umieszczenie na zabawce ostrzeżenia „Ostrzeżenie! Nieodpowiednie dla dzieci poniżej 3 roku życia” wraz ze znakiem graficznym oraz informacją o szczególnym zagrożeniu, które są sprzeczne z przewidywanym użytkowaniem zabawki, określonym na podstawie jej funkcji rozmiarów i charakterystyki (zabawka

ze względu na swoje funkcje i rozmiary jest przeznaczona przede wszystkim dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy);

2. zabawki instrumenty, nr katalogowy: 2014-2, EAN: 5902496105113, niezgodnej z wymaganiami:

a) § 5 ust. 1 i ust. 2 rozporządzenia w związku z ppkt 1.4.1 załącznika nr 1 „WYMAGANIA DLA ZABAWEK pkt 1. Wymagania w zakresie właściwości fizycznych i mechanicznych” do rozporządzenia, z uwagi na to, że pasek przymocowany do bębena wchodzącego w skład zestawu instrumentów, przeznaczony do noszenia w całości lub częściowo na szyi, tworzący sztywną pętlę, nie jest wyposażony w elementy rozłączne ulegające odłączeniu, co może stwarzać ryzyko uduszenia się dziecka poprzez odcięcie mu dopływu powietrza wskutek owinięcia się wokół szyi;

b) § 5 ust. 1 i ust. 2 rozporządzenia w związku z ppkt 1.4.2 załącznika nr 1 „WYMAGANIA DLA ZABAWEK pkt 1. Wymagania w zakresie właściwości fizycznych i mechanicznych” do rozporządzenia, z uwagi na to, że dwa marakasy wchodzące w skład instrumentów mają niewłaściwy kształt i rozmiar (ich uchwyt wystaje poza podstawę wzorników A i B), co biorąc pod uwagę możliwość użycia ich również jako grzechotki do zabawy przez dzieci zbyt małe żeby siadać bez pomocy, stwarza ryzyko uduszenia się dziecka poprzez odcięcie mu dopływu powietrza w wyniku wewnętrznego zatkania przez zabawkę zaklinowaną w ustach lub gardle;

oraz § 5 ust. 9 rozporządzenia, z uwagi umieszczenie na zabawce ostrzeżenia „Ostrzeżenie! Nieodpowiednie dla dzieci poniżej 3 roku życia” wraz ze znakiem graficznym oraz informacją o szczególnym zagrożeniu, które są sprzeczne z przewidywanym użytkowaniem zabawki, określonym na podstawie jej funkcji rozmiarów i charakterystyki (zabawka ze względu na swoje funkcje i rozmiary jest przeznaczona przede wszystkim dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy);

2) nałożenia na stronę postępowania kary pieniężnej za wprowadzenie do obrotu zabawek: bębenek, nr katalogowy: YH898-00, EAN: 5902496145768 i instrumenty, nr katalogowy: 2014-2, EAN: 5902496105113, niezgodnych z wymaganiami rozporządzenia.

Prezes UOKiK w piśmie zawiadamiającym o wszczęciu z urzędu postępowania wyznaczył stronie postępowania termin 7 dni na przedstawienie następujących dokumentów: wszystkich faktur zakupu wyrobów wraz z dokumentami SAD bądź oświadczenia strony postępowania, że przedstawione faktury nr LR181114003 z dnia 14 listopada 2018 r. oraz nr

LR180626006 z dnia 26 czerwca 2018 r. stanowią jedyne dowody zakupu zabawek, oświadczenia strony postępowania o ilości wyrobów wprowadzonych do obrotu oraz aktualnym stanie ich posiadania, odrębnych list wszystkich odbiorców zabawki: bębenek, nr katalogowy: YH898-00, EAN: 5902496145768 oraz zabawki: instrumenty, nr katalogowy: 2014-2, EAN: 5902496105113, ze wskazaniem liczby wyrobów dostarczonych każdemu z nich i okresu, w którym były one sprzedane wraz ze wskazaniem jednostkowej ceny sprzedaży wyrobów (bądź przedziału od minimalnej do maksymalnej ceny sprzedaży).

Zawiadomienie o wszczęciu postępowania zostało skutecznie doręczone stronie postępowania dnia 7 czerwca 2019 r.

W dniu 14 czerwca 2019 r. wpłynęło do UOKiK pismo strony postępowania z dnia 10 czerwca 2019 r., w którym poinformowała, że okazana w toku kontroli faktura nr LR181114003 z dnia 14 listopada 2018 r., stanowi jedyny dowód zakupu zabawki bębenek, nr katalogowy: YH898-00, EAN: 5902496145768 i potwierdziła, że dokonała zakupu ww. zabawki w liczbie 432 szt. SWEDE DEMUTH Spółka jawna z siedzibą w Poznaniu oświadczyła ponadto, że posiada 32 szt. na stanie magazynowym, a także że dostarczyła ww. zabawkę do kontrahentów w liczbie 388 szt., a różnica 12 szt. mogła wynikać z detalicznej sprzedaży ww. zabawki oraz uszkodzeń. Wraz z ww. pismem przekazano listę odbiorców świadcząca o sprzedaży 388 szt. ww. zabawki 40 odbiorcom. Z treści pisma wynika również, że okazana w toku kontroli faktura nr LR180626006 z dnia 26 czerwca 2018 r. nie stanowi jedynego dowodu zakupu zabawki instrumenty, nr katalogowy: 2014-2, EAN: 5902496105113, na potwierdzenie czego strona postępowania załączyła do ww. pisma fakturę nr CI033K0603-17033 z dnia 6 września 2017 r. wraz z dokumentem SAD z dnia 23 października 2017 r. SWEDE DEMUTH Spółka jawna z siedzibą w Poznaniu oświadczyła ponadto, że na podstawie obu faktur zakupiono łącznie 1728 szt. ww. zabawki, a także że posiada 169 szt. na stanie magazynowym, a różnica 7 szt. pomiędzy zakupem, a stanem posiadania mogła wynikać z detalicznej sprzedaży ww. zabawki, uszkodzeniami oraz brakami w inwenturze. Wraz z ww. pismem przekazano listę odbiorców świadcząca o sprzedaży 1552 szt. ww. zabawki 76 odbiorcom.

Ponadto w treści ww. piśmie SWEDE DEMUTH Spółka jawna z siedzibą w Poznaniu wyraziła chęć podjęcia działań naprawczych polegających na:

- a) w przypadku zabawki bębenek, nr katalogowy: YH898-00, EAN: 5902496145768 - odcięciu paska przymocowanego do zabawki oraz usunięciu błędnej etykiety umieszczonej na ww. zabawce i zastąpieniu jej nową, wskazującą że z zabawki mogą korzystać dzieci powyżej 12 miesięcy;

- b) w przypadku zabawki instrumenty, nr katalogowy: 2014-2, EAN: 5902496105113 - odcięciu paska przymocowanego do bębenka wchodzącego w skład zestawu instrumentów, a także usunięciu błędnej etykiety umieszczonej na zabawce i zastąpieniu jej nową, wskazującą że z zabawki mogą korzystać dzieci powyżej 12 miesięcy oraz usunięciu z zestawu instrumentów marakasów.

Do ww. pisma załączono zdjęcia obrazujące wyroby po usunięciu niezgodności.

Ze względu na stwierdzone niezgodności oraz zagrożenie stwarzane przez wyrób, postanowieniem z dnia 2 lipca 2019 r. Prezes UOKiK wezwał stronę postępowania do przedstawienia, w terminie 30 dni od dnia otrzymania postanowienia, dowodów na okoliczność usunięcia niezgodności bądź wycofania wyrobów z obrotu oraz powiadomienia konsumentów o istniejących zagrożeniach w formie ogłoszenia w dzienniku (gazecie) o zasięgu ogólnopolskim oraz na stronie głównej „<https://swede.pl>”. Prezes UOKiK poinformował stronę postępowania, jakie dowody powinna przedstawić na potwierdzenie podjętych działań.

Prezes UOKiK wskazał ponadto, że usunięcie niezgodności wyrobów spowoduje **rozszerzenie odpowiedzialności strony postępowania**. Zgodnie z treścią art. 19 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku **importera** lub dystrybutora traktuje się jak producenta w rozumieniu ustawy, jeżeli wprowadza do obrotu wyrób pod własną nazwą lub znakiem towarowym, o ile taki posiada, lub **modyfikuje wyrób znajdujący się w obrocie w taki sposób, że może mieć to wpływ na zgodność z wymaganiami**. Od chwili dokonania opisanych działań naprawczych strona postępowania będzie odpowiadać tak jak producent, a do określenia jej obowiązków będzie mieć zastosowanie art. 13 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku.

Prezes UOKiK poinformował także, iż organ nadzoru rynku odstąpi od nałożenia kary pieniężnej, jeżeli strona postępowania przedstawi w wyznaczonym terminie dowody potwierdzające wykonanie postanowienia z dnia 2 lipca 2019 r.

Postanowienie zostało skutecznie doręczone stronie postępowania dnia 8 lipca 2019 r.

Dnia 10 lipca 2019 r. do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wpłynęła odpowiedź strony postępowania z dnia 9 lipca 2019 r., w którym poinformowała o podjętych działaniach naprawczych polegających na usunięciu niezgodności wyrobów. Do ww. pisma załączono oświadczenia kontrahentów o nieposiadaniu wyrobów na stanie magazynowym i faktury korygujące.

W dniu 22 lipca 2019 r. wpłynęło do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów pismo strony postępowania z dnia 17 lipca 2019 r. zawierające potwierdzenie powiadomienia konsumentów o istniejących zagrożeniach, tj.: umieszczenie ogłoszenia w gazecie o zasięgu

ogólnopolskim (na potwierdzenie dokonanej czynności do pisma załączono egzemplarz gazety wraz z wymaganą treścią ogłoszenia) i stronie internetowej <https://swede.pl/> (na potwierdzenie czego do pisma załączono wydruk ze strony głównej) oraz potwierdzenie usunięcia niezgodności, tj. oświadczenia kontrahentów o nieposiadaniu wyrobów na stanie magazynowym i faktury korygujące. Strona postępowania poinformowała, że mimo dołożenia wszelkich starań, nie udało jej się skontaktować z jednym z odbiorców. Na potwierdzenie podjętych działań, do ww. pisma strona postępowania załączyła kopie korespondencji mailowej oraz zwróconego listu poleconego wysłanego do ww. przedsiębiorcy wraz z adnotacją Poczty Polskiej o treści: „adresat wyprowadził się”.

Pismem z dnia 25 lipca 2019 r. Prezes UOKiK poinformował stronę postępowania, że w związku przekazanymi dowodami, przed wydaniem decyzji kończącej postępowanie, przysługuje jej na podstawie art. 10 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2018 r., poz. 2096 ze zm.), zwanego dalej „kpa”, prawo do zapoznania się ze zgromadzonymi aktami sprawy oraz prawo wypowiedzenia się, co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłaszanych żądań w terminie 7 dni od dnia otrzymania niniejszego pisma.

Strona postępowania z przysługujących jej uprawnień nie skorzystała.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów ustalił i stwierdził:

Zgodnie z treścią art. 79 ust. 1 stawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku, stroną postępowania jest wyłącznie podmiot gospodarczy, wobec którego postępowanie zostało wszczęte. W niniejszej sprawie postępowanie wszczęto wobec **importera**, który w świetle przepisu art. 4 pkt 19 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku, jest podmiotem gospodarczym.

Według art. 4 pkt 9 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku, za importera uważa się osobę fizyczną lub prawną albo jednostkę organizacyjną nieposiadającą osobowości prawnej, mającą miejsce zamieszkania albo 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 wyroby pochodzące z państw trzecich. Natomiast treść przepisu art. 4 pkt 26 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku stanowi, iż przez wprowadzenie do obrotu należy rozumieć udostępnienie wyrobu na rynku po raz pierwszy.

W świetle zgromadzonego w sprawie materiału dowodowego, SWEDE DEMUTH Spółka jawna z siedzibą w Poznaniu jest importerem wprowadzonych do obrotu zabawek: bębenek, nr katalogowy: YH898-00, EAN: 5902496145768 i instrumenty, nr katalogowy: 2014-2, EAN: 5902496105113, co wynika z faktu, że zakupił wyroby od SHANTOU RONGQIANG TRADE CO. LTD, 104 Building 6 Logduxiyuan Lushan Road Shantou w Chinach i BIG TREE TOYS (HK) LIMITED, NORTH YINGBIN ROAD, WAISHA TOWN, LONGHU DISTRICT, SHANTOU CITY, GUANGDONG w Chinach, tj. podmiotów posiadających siedzibę poza terytorium państwa członkowskiego Europejskiego Porozumienia o Wolnym Handlu (EFTA) – strony umowy o Europejskim Obszarze Gospodarczym i wprowadziła do obrotu wyrób pochodzący z państw trzecich.

Zgodnie art. 5 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku wyroby wprowadzane do obrotu lub oddawane do użytku muszą spełniać wymagania. W przypadku zabawek, zastosowanie mają przepisy rozporządzenia Ministra Rozwoju i Finansów z dnia 20 października 2016 r. w sprawie wymagań dla zabawek.

Przepis art. 58 ust. 3 pkt 1 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru stanowi, że postępowania w sprawie wprowadzonych do obrotu lub oddanych do użytku wyrobów niezgodnych z wymaganiami prowadzi Prezes UOKiK.

Stwierdzone w wyniku badań organoleptycznych niezgodności uzasadniały wszczęcie z urzędu przez Prezesa UOKiK postępowania w sprawie:

1) wprowadzonych do obrotu zabawek:

1. bębenek, nr katalogowy: YH898-00, EAN: 5902496145768, niezgodnej z wymaganiami § 5 ust. 1 i ust. 2 rozporządzenia w związku z ppkt 1.4.1 załącznika nr 1 „WYMAGANIA DLA ZABAWEK pkt 1. Wymagania w zakresie właściwości fizycznych i mechanicznych” do rozporządzenia, z uwagi na to, że pasek przymocowany do bębena, przeznaczony do noszenia w całości lub częściowo na szyi, tworzący sztywną pętlę, nie jest wyposażony w elementy rozłączne ulegające odłączeniu, co może stwarzać ryzyko uduszenia się dziecka poprzez odcięcie mu dopływu powietrza wskutek owinięcia się wokół szyi oraz § 5 ust. 9 rozporządzenia, z uwagi umieszczenie na zabawce ostrzeżenia „Ostrzeżenie! Nieodpowiednie dla dzieci poniżej 3 roku życia” wraz ze znakiem graficznym oraz informacją o szczególnym zagrożeniu, które są sprzeczne z przewidywanym użytkowaniem zabawki, określonym na podstawie jej funkcji, rozmiarów i charakterystyki (zabawka ze względu na swoje funkcje i rozmiary jest przeznaczona przede wszystkim dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy);

2. zabawki instrumenty, nr katalogowy: 2014-2, EAN: 5902496105113, niezgodnej z wymaganiami:
- a) § 5 ust. 1 i ust. 2 rozporządzenia w związku z ppkt 1.4.1 załącznika nr 1 „WYMAGANIA DLA ZABAWEK pkt 1. Wymagania w zakresie właściwości fizycznych i mechanicznych” do rozporządzenia, z uwagi na to, że pasek przymocowany do bębena wchodzącego w skład zestawu instrumentów, przeznaczony do noszenia w całości lub częściowo na szyi, tworzący sztywną pętlę, nie jest wyposażony w elementy rozłączne ulegające odłączeniu, co może stwarzać ryzyko uduszenia się dziecka poprzez odcięcie mu dopływu powietrza wskutek owinięcia się wokół szyi;
 - b) § 5 ust. 1 i ust. 2 rozporządzenia w związku z ppkt 1.4.2 załącznika nr 1 „WYMAGANIA DLA ZABAWEK pkt 1. Wymagania w zakresie właściwości fizycznych i mechanicznych” do rozporządzenia, z uwagi na to, że dwa marakasy wchodzące w skład instrumentów mają niewłaściwy kształt i rozmiar (ich uchwyt wystaje poza podstawę wzorników A i B), co biorąc pod uwagę możliwość użycia ich również jako grzechotki do zabawy przez dzieci zbyt małe żeby siadać bez pomocy, stwarza ryzyko uduszenia się dziecka poprzez odcięcie mu dopływu powietrza w wyniku wewnętrznego zatkania przez zabawkę zaklinowaną w ustach lub gardle;
- oraz § 5 ust. 9 rozporządzenia, z uwagi umieszczenie na zabawce ostrzeżenia „Ostrzeżenie! Nieodpowiednie dla dzieci poniżej 3 roku życia” wraz ze znakiem graficznym oraz informacją o szczególnym zagrożeniu, które są sprzeczne z przewidywanym użytkowaniem zabawki, określonym na podstawie jej funkcji, rozmiarów i charakterystyki (zabawka ze względu na swoje funkcje i rozmiary jest przeznaczona przede wszystkim dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy);
- 2) nałożenia na stronę postępowania kary pieniężnej za wprowadzenie do obrotu zabawek: bębenek, nr katalogowy: YH898-00, EAN: 5902496145768 i instrumenty, nr katalogowy: 2014-2, EAN: 5902496105113, niezgodnych z wymaganiami rozporządzenia.

Zgodnie z art. 76 ust. 1 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku postępowanie w sprawie wprowadzonych do obrotu lub oddanych do użytku wyrobów niezgodnych z wymaganiami wszczyna się z urzędu w przypadku stwierdzenia w toku kontroli, że wyrób nie spełnia wymagań albo nie spełnia wymagań i stwierdzono niezgodności formalne (...).

Na podstawie § 5 ust. 1 rozporządzenia zabawki, a także zawarte w nich substancje chemiczne nie mogą stanowić zagrożenia dla bezpieczeństwa i zdrowia dzieci lub osób trzecich podczas przewidywanego okresu ich użytkowania, zgodnie z przeznaczeniem lub w sposób możliwy do przewidzenia, z uwzględnieniem zachowania się dzieci.

Przepis § 5 ust. 2 rozporządzenia określa, że podczas projektowania i produkowania zabawek uwzględnia się zdolności dzieci, a tam, gdzie jest to uzasadnione, również ich opiekunów, w szczególności w przypadku zabawek przeznaczonych dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy lub z innych określonych grup wiekowych.

Zgodnie z § 5 ust. 9 rozporządzenia na zabawkach nie mogą być umieszczane ostrzeżenia „Ostrzeżenie! Nieodpowiednie dla dzieci poniżej 3 roku życia” wraz ze znakiem graficznym oraz informacją o szczególnym zagrożeniu, jeżeli są one sprzeczne z przewidywanym użytkowaniem zabawki, określonym na podstawie ich funkcji, rozmiarów i charakterystyki.

Treść pkt 1.4.1. Załącznika nr 1 „WYMAGANIA DLA ZABAWEK pkt 1. Wymagania w zakresie właściwości fizycznych i mechanicznych” do rozporządzenia stanowi, że zabawki i ich części muszą być tak zaprojektowane i wyprodukowane, aby nie mogły stwarzać ryzyka uduszenia, wskutek owinięcia się wokół szyi lub przez odcięcie dopływu powietrza w wyniku zewnętrznego zatkania dróg oddechowych przez usta i nos.

Przepis pkt 1.4.2. Załącznika nr 1 „WYMAGANIA DLA ZABAWEK pkt 1. Wymagania w zakresie właściwości fizycznych i mechanicznych” do rozporządzenia stanowi, że zabawki i ich części muszą mieć takie wymiary, aby nie stwarzać ryzyka uduszenia przez odcięcie dopływu powietrza w wyniku wewnętrznego zatkania przez zabawki lub ich części, zaklinowane w ustach, gardle lub przy wejściu do dolnych dróg oddechowych.

Zgodnie z art. 88 ust. 1 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku importer, który wprowadza do obrotu lub oddaje do użytku wyrób niezgodny z wymaganiami, podlega karze pieniężnej w wysokości do 100.000,00 zł.

W toku postępowania Prezes UOKiK wyznaczył stronie postępowania termin na przedstawienie dowodów potwierdzających usunięcie niezgodności bądź wycofanie wyrobów z obrotu oraz powiadomienia konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach poprzez zamieszczenie ogłoszenia w gazecie o zasięgu ogólnopolskim oraz na stronie internetowej <https://swede.pl/>, wskazując jednocześnie, jakie dowody należy przedstawić na okoliczność podjętych przez nią działań.

W toku niniejszego postępowania, na podstawie dowodów zgromadzonych w aktach sprawy, Prezes UOKiK ustalił, że:

- strona postępowania zakupiła **432 szt.** zabawki bębenek, nr katalogowy: YH898-00, EAN: 5902496145768, od HK LINRONG TOYS TRADE CO., LIMITED, UNIT D.16/F/ONE CAPITAL PLACE, 18 LUARD ROAD, WAN CHAI HK w Chinach, a sprzedała 388 szt. 40 odbiorcom; na stanie magazynowym posiada obecnie 78 szt. ww. zabawki (na tę liczbę składają się 32 niesprzedane sztuki zalegające w magazynie oraz 46 sztuk zwróconych przez kontrahentów – brakująca liczba 12 szt. wynika z detalicznej sprzedaży zabawki i uszkodzeń);
- strona postępowania zakupiła łącznie **1728 szt.** zabawki instrumenty, nr katalogowy: 2014-2, EAN: 5902496105113: 960 szt. od HK LINRONG TOYS TRADE CO., LIMITED, UNIT D.16/F/ONE CAPITAL PLACE, 18 LUARD ROAD, WAN CHAI HK w Chinach i 768 szt. od BIG TREE TOYS (HK) LIMITED, NORTH YINGBIN ROAD, WAISHA TOWN, LONGHU DISTRICT, SHANTOU CITY, GUANGDONG w Chinach, a sprzedała 1552 szt. 76 odbiorcom; na stanie magazynowym posiada obecnie 224 szt. ww. zabawki (na tę liczbę składają się 169 niesprzedanych sztuk zalegających w magazynie oraz 55 sztuk zwróconych przez kontrahentów – brakująca liczba 7 szt. wynika z detalicznej sprzedaży zabawki, braków na inwenturze i uszkodzeń).

Strona postępowania przedstawiła dowody potwierdzające usunięcie niezgodności i powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach, tj. stronę z dziennika ogólnopolskiego i wydruk ze strony internetowej <https://swede.pl> z zamieszczonym ogłoszeniem, faktury korygujące, oświadczenia strony postępowania o usunięciu niezgodności wyrobów znajdujących się w jej posiadaniu (przy zabawce bębenek, nr katalogowy: YH898-00, EAN: 5902496145768, usunięto pasek bębena i naklejono etykietę „12 m+”, natomiast przy zabawce instrumenty, nr katalogowy: 2014-2, EAN: 5902496105113, usunięto pasek bębena, naklejono etykietę „12 m+” i usunięto marakasy wchodzące w skład zestawu), zdjęcia obrazujące wyroby po usunięciu niezgodności, podpisane oświadczenia kontrahentów o nieposiadaniu wyrobów na stanie magazynowym. W toku postępowania strona postępowania nie przedstawiła dowodu powiadomienia o toczącym się postępowaniu jednego ze swoich kontrahentów. Zgodnie z wydrukiem z systemu Centralnej Ewidencji i Informacji o Działalności Gospodarczej z dnia 12 sierpnia 2019 r., przedsiębiorca ten zawiesił prowadzoną działalność gospodarczą. Stronie postępowania nie udało się z nim skontaktować, na potwierdzenie czego w toku prowadzonego postępowania przedstawiono kopie korespondencji mailowej i listu poleconego wysłanego przez stronę postępowania do ww. przedsiębiorcy z adnotacją Poczty Polskiej: „adresat wyprowadził się”.

Zgodnie z art. 4 pkt 27 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku przez wycofanie z obrotu należy rozumieć działanie, którego celem jest zapobieżenie udostępnieniu wyrobu na rynku w danym łańcuchu dostaw.

Na podstawie art. 84 ust. 1 pkt 2 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku, organ nadzoru rynku prowadzący postępowanie wydaje decyzję o umorzeniu postępowania, jeżeli niezgodności wyrobu z wymaganiami zostały usunięte oraz powiadomiono użytkowników o stwierdzonych niezgodnościach.

Przedstawione przez stronę postępowania dowody są wystarczające do stwierdzenia, iż usunięto niezgodności wyrobów z wymaganiami, a użytkownicy zostali powiadomieni o stwierdzonych niezgodnościach wyrobu.

Zgodnie z art. 97 ust. 4 pkt 3 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku, organ nadzoru rynku, w drodze decyzji, odstępuje od nałożenia kary pieniężnej i poprzestaje na pouczeniu, jeżeli strona przedstawiła w wyznaczonym terminie dowody potwierdzające wykonanie postanowienia, o którym mowa w art. 82 ust. 1 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku.

Postanowienie z dnia 2 lipca 2019 r., o którym mowa w art. 82 ust. 1 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku, zostało doręczone stronie postępowania 8 lipca 2019 r., zatem 30 dniowy termin na jego wykonanie upłynął 7 sierpnia 2019 r.

Mając na uwadze, że strona postępowania przedstawiła w wyznaczonym terminie dowody potwierdzające wykonanie postanowienia z 2 lipca 2019 r., Prezes UOKiK odstępuje od nałożenia na stronę postępowania kary pieniężnej za wprowadzenie do obrotu wyrobów niezgodnych z wymaganiami.

Jednocześnie, odstępując od nałożenia kary pieniężnej, Prezes UOKiK poucza SWEDE DEMUTH Spółka jawna z siedzibą w Poznaniu, że importer jest zobowiązany do przestrzegania obowiązków określonych w art. 16 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku. W przypadku ich naruszenia, organ nadzoru rynku może, w drodze decyzji administracyjnej, zastosować wobec takiego przedsiębiorcy środki przewidziane w ustawie o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku, w tym nałożyć administracyjne kary pieniężne określone w rozdziale 8 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku.

W tym stanie rzeczy Prezes UOKiK orzekł jak w sentencji.

Pouczenie

1. Na podstawie art. 127 § 3 oraz art. 129 § 2 kpa, w związku z art. 63 ust. 2 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku, strona postępowania może w terminie 14 dni od dnia doręczenia decyzji, zwrócić się do Prezesa UOKiK z wnioskiem o ponowne rozpatrzenie sprawy.
2. Na podstawie art. 52 § 3, art. 53 § 1 i art. 54 § 1 w związku z art. 3 § 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. - Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (Dz. U. z 2018 r., poz. 1302 ze zm.), strona postępowania może wnieść skargę do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie, za pośrednictwem Prezesa UOKiK, w terminie 30 dni od dnia doręczenia decyzji, bez skorzystania z prawa do zwrócenia się z wnioskiem o ponowne rozpatrzenie sprawy.

W przypadku skorzystania z ww. uprawnienia i zakwestionowania rozstrzygnięć zawartych w pkt 1-2 sentencji decyzji, zgodnie z art. 233 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. - Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi w związku z § 2 ust. 1 pkt 2 rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 16 grudnia 2003 r. w sprawie wysokości oraz szczegółowych zasad pobierania wpisu w postępowaniu przed sądami administracyjnymi (Dz. U. z 2003 r. poz. 2193, ze zm.), strona postępowania zobowiązana jest uiścić wpis stały, który wynosi 200 zł.

3. Na podstawie art. 243 § 1 w związku z art. 244 § 1, art. 245 § 1 i art. 246 § 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. - Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi stronie postępowania składającej skargę na decyzję Prezesa UOKiK do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie przysługuje możliwość ubiegania się o przyznanie prawa pomocy w zakresie całkowitym lub częściowym, na jej wniosek złożony przed wszczęciem postępowania sądowoadministracyjnego lub w jego toku, polegającego na zwolnieniu od kosztów sądowych oraz ustanowieniu adwokata, radcy prawnego, doradcy podatkowego lub rzecznika patentowego. Wniosek ten wolny jest od opłat sądowych. Wymogi formalne wniosku określone zostały w art. 252 § 1 i § 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. - Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi.
4. Na podstawie art. 127a § 1 i § 2 kpa, w trakcie biegu terminu do wniesienia wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy strona postępowania może zrzec się prawa do wniesienia wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy wobec Prezesa UOKiK, który wydał decyzję. Z dniem doręczenia Prezesowi UOKiK oświadczenia o zrzeczeniu się prawa do wniesienia wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy, decyzja staje się ostateczna i prawomocna.

z up. Prezesa UOKiK
Zastępcą Dyrektora DNR
Jadwiga Gunerka