



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR-730-273(14)/13/KBO

Warszawa, dnia 29 kwietnia 2014 r.

DECYZJA DNR-2/73/2014

Na podstawie art. 41 c ust. 2 pkt 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o systemie oceny zgodności (Dz. U. z 2010 r. Nr 138, poz. 935 ze zm., j. t.) Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów umarza wszczęte z urzędu postępowanie w sprawie wprowadzenia do obrotu przez SWEDE DEMUTH Spółka Jawna z siedzibą w Poznaniu, **zabawki flet, kod EAN 5902496052042**, niezgodnej z zasadniczymi wymaganiami bezpieczeństwa określonymi w pkt 1.4.2 i pkt 1.4.3 załącznika nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do 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 wycofaniem wyrobu z obrotu.

UZASADNIENIE

W toku kontroli przeprowadzonej w hurtowni w Olsztynie przy ul. Barcza 12, należącej do przedsiębiorców - Jerzego Bartoszewskiego, prowadzącego działalność gospodarczą pod firmą Bartoszewski Jerzy w Olsztynie i Katarzyny Gacek, prowadzącej działalność gospodarczą pod firmą Gacek Katarzyna w Olsztynie - wspólników P. H. „Jedynka” Jerzy Bartoszewski, Katarzyna Gacek Spółka Cywilna, stwierdzili w ofercie handlowej m. in. zabawkę flet, kod EAN 5902496052042 (nr akt kontroli PU.8361.250.2013).

Jak ustalili inspektorzy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Olsztynie, kontrolowani zakupili przedmiotową zabawkę w liczbie 360 szt. od SWEDE DEMUTH Spółka Jawna z siedzibą w Poznaniu, na podstawie faktury VAT Nr H-1055/09/FVS z dnia 17 września 2009 r.

Natomiast, SWEDE DEMUTH Spółka Jawna z siedzibą w Poznaniu zakupiła przedmiotowy wyrób w liczbie 3600 szt. od SEMTEL Ltd. 11/F., FUNG SANG TRADING BLDG., 54 BONHAM STRAND WEST H. K., na podstawie faktury nr YFS8818090720 z 20 lipca 2009 r.

Przedmiotowy wyrób to instrument muzyczny – flet. Dźwięk z instrumentu wydobywa się podczas wdmuchiwania powietrza w ustnik. Flet składa się z trzech odłączalnych elementów: ustnika, części środkowej oraz części końcowej. Wyrób wykonany jest z tworzywa sztucznego.

W wyniku badań organoleptycznych przeprowadzonych przez inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Olsztynie stwierdzono, że zabawka nie spełnia zasadniczych wymagań określonych w pkt. 4.11a normy zharmonizowanej PN-EN 71-1:2011 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*”, z uwagi na zbyt małe wymiary odłączalnego ustnika zabawki pobudzanego ustami, który mieści się całkowicie w cylindrze do badania małych części.

Powyższa nieprawidłowość stanowi niezgodność z zasadniczymi wymaganiami bezpieczeństwa określonymi w pkt 1.4.2 i pkt 1.4.3 załącznika Nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia, z uwagi na obecność małego elementu (odłączalnego ustnika), co stwarza ryzyko uduszenia użytkownika poprzez odcięcie użytkownikowi dopływu powietrza w wyniku wewnętrznego zatkania, zaklinowanie w ustach, gardle lub przy wejściu do dolnych dróg oddechowych.

Przepis pkt 1.4.2 załącznika Nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia stanowi, iż 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, zaklinowanie w ustach, gardle lub przy wejściu do dolnych dróg oddechowych.

Natomiast pkt 1.4.3 załącznika Nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia stanowi, iż 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.

Akta z przeprowadzonej kontroli przekazano do UOKiK celem wszczęcia postępowania administracyjnego na podstawie ww. ustawy o systemie oceny zgodności.

Pismem z dnia 6 grudnia 2013 r. (doręczonym stronie w dniu 12 grudnia 2013 r.) Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów zawiadomił SWEDE DEMUTH Spółka Jawna z siedzibą w Poznaniu, o wszczęciu z urzędu postępowania administracyjnego prowadzonego na podstawie ww. ustawy o systemie oceny zgodności.

Jednocześnie Prezes UOKiK zwrócił się do strony z prośbą o informację czy faktura nr YFS8818090720 z 20 lipca 2009 r. jest jedyną, na podstawie której dokonano zakupu ww. wyrobu, a jeśli nie, o dostarczenie wszystkich dowodów zakupu przedmiotowego wyrobu oraz o przesłanie pełnej listy odbiorców przedmiotowego wyrobu, ze wskazaniem ilości wyrobu dostarczonego każdemu z odbiorców i okresu, w którym był on wprowadzany do obrotu, w terminie 7 dni od dnia otrzymania pisma.

Wraz z pismem z dnia 16 grudnia 2013 r. (wpłynęło do UOKiK w dniu 18 grudnia 2013 r.) strona przesłała listę odbiorców z ich danymi adresowymi. Ponadto, strona poinformowała, iż faktura nr YFS8818090720 z 20 lipca 2009 r. jest jedyną, na podstawie której zakupiła przedmiotowy wyrób. Strona poinformowała również, że różnica pomiędzy liczbą sztuk zakupionych wyrobu a liczbą wyrobów sprzedanych wynika ze sprzedaży detalicznej oraz braków i uszkodzeń niektórych sztuk zabawki.

Postanowieniem z dnia 20 stycznia 2014 r. (doreczonym stronie w dniu 23 stycznia 2014 r.) Prezes UOKiK wyznaczył stronie termin 21 dni na wycofanie ww. wyrobu z obrotu oraz powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach wyrobu z zasadniczymi wymaganiami w jednym dzienniku (gazecie) o zasięgu ogólnopolskim w formie ogłoszenia o wielkości min. 7/7 cm oraz na stronie internetowej spółki. Strona została powiadomiona, jakie dowody należy przedstawić na okoliczność podjętych działań.

Pismem z dnia 27 stycznia 2014 r. (wpłynęło do UOKiK w dniu 31 stycznia 2014 r.) strona poinformowała Prezesa UOKiK, iż zamierza wycofać z obrotu ww. wyrób, w związku z czym zamieści stosowne ogłoszenie w dzienniku o zasięgu ogólnopolskim i na swojej stronie internetowej oraz przedstawi oświadczenia odbiorców i faktury korygujące poświadczające wycofanie wyrobu z obrotu.

Wraz z pismem z dnia 11 lutego 2014 r. (wpłynęło do UOKiK w dniu 13 lutego 2014 r.) strona przesłała oświadczenia sześciu odbiorców o nieposiadaniu na stanie magazynowym przedmiotowego wyrobu, jedną fakturę korygującą, potwierdzającą wycofanie wyrobu od odbiorcy oraz wydruk ogłoszenia zamieszczonego na stronie internetowej spółki.

Wraz z pismem z dnia 24 lutego 2014 r. (wpłynęło do UOKiK w dniu 3 marca 2014 r.) strona przesłała oświadczenia piętnastu odbiorców o nieposiadaniu na stanie magazynowym przedmiotowego wyrobu.

Wraz z pismem z dnia 11 marca 2014 r. (wpłynęło do UOKiK w dniu 17 marca 2014 r.) strona przesłała kopię ogłoszenia w gazecie (dzienniku) o zasięgu ogólnopolskim, w którym poinformowała konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach wyrobu z zasadniczymi

wymaganiami oraz oświadczenia osiemnastu odbiorców o nieposiadaniu przedmiotowego wyrobu na stanie magazynowym.

Wraz z pismem z dnia 24 marca 2014 r. (wpłynęło do UOKiK w dniu 27 marca 2014 r.) strona przesłała oświadczenie trzech odbiorców o nieposiadaniu na stanie magazynowym przedmiotowego wyrobu.

W toku postępowania strona była informowana o wynikających z art. 10 § 1 kpa uprawnieniach do czynnego udziału w sprawie, w tym m.in. zapoznania się z zebrany materiał dowodowy oraz możliwości wypowiedzenia się co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań.

Z uprawnień tych strona nie skorzystała.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów ustalił i stwierdził, co następuje:

Na podstawie 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 lub innymi wymaganiami, wobec której postępowanie zostało wszczęte.

Ustalono, że SWEDE DEMUTH Spółka Jawna z siedzibą w Poznaniu jest importerem zabawki flet, kod EAN 5902496052042.

Zgodnie 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.

Zgodnie natomiast z art. 5 ust. 21 ustawy o systemie oceny zgodności przez importera należy rozumieć 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 ww. ustawy.

W przypadku zabawek, zastosowanie mają przepisy rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek.

Badania organoleptyczne przeprowadzone przez inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Olsztynie wykazały niezgodności ww. wyrobu z wymaganiami pkt 1.4.2 i pkt 1.4.3 załącznika Nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia, z uwagi na obecność małego elementu (odłączalnego ustnika), co stwarza ryzyko uduszenia użytkownika poprzez odcięcie użytkownikowi dopływu powietrza w wyniku wewnętrznego zatkania, zaklinowanie w ustach, gardle lub przy wejściu do dolnych dróg oddechowych.

Przepis pkt 1.4.2 załącznika Nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia stanowi, iż 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, zaklinowanie w ustach, gardle lub przy wejściu do dolnych dróg oddechowych.

Natomiast pkt 1.4.3 załącznika Nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia stanowi, iż 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.

Stwierdzona niezgodność uzasadniała wszczęcie przez Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów postępowania w sprawie wprowadzenia do obrotu wyrobu niezgodnego z zasadniczymi wymaganiami określonymi w przepisach rozporządzenia.

Strona wycofała ww. wyrób z obrotu, na dowód czego przedstawiła oświadczenia odbiorców o nieposiadaniu wyrobu na stanie magazynowym oraz fakturę korygującą od odbiorcy, potwierdzającą wycofanie 85 szt. wyrobu. Strona nie przedstawiła jedynie dowodu wycofania wyrobu od dwóch przedsiębiorców tworzących spółkę cywilną, która - według strony - zakończyła działalność. Strona powiadomiła również konsumentów o stwarzanych przez wyrób zagrożeniach w jednym dzienniku ogólnopolskim, na dowód czego przedstawiła kserokopię stosowanego ogłoszenie, a także powiadomiła konsumentów na swojej stronie internetowej. Mając na uwadze powyższe, Prezes UOKiK uznał przedstawione w toku postępowania dowody za wystarczające do stwierdzenia, iż przedmiotowy wyrób nie będzie już udostępniany konsumentom.

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 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.), wycofanie wyrobu z obrotu oznacza dowolny środek, którego celem jest zapobieżenie udostępnianiu na rynku produktu w danym łańcuchu dostaw.

Zgodnie zaś z art. 41c ust. 2 pkt 2 ustawy o systemie oceny zgodności, organ prowadzący postępowanie wydaje decyzję o umorzeniu postępowania, jeżeli niezgodność wyrobu z zasadniczymi wymaganiami została usunięta albo 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 w związku z art. 129 § 2 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. - Kodeks postępowania administracyjnego (tekst jedn. Dz. U. z 2013 r., poz. 267), 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:

SWEDE DEMUTH Spółka Jawna
Ul. Romana Maya 1
61-371 Poznań

Do wiadomości:

1. Warmińsko-Mazurski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej (PU.8361.250.2013)
2. a/a

z up. PREZESA
Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów
ZASTĘPCA DYREKTORA
Departamentu Nadzoru Rynku

Jadwiga Gunerka