



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR-730-145(20)/13/BB

Warszawa, dnia 12 grudnia 2013 r.

Decyzja DNR-2/247/2013

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 (t.j. Dz. U. z 2010 r. Nr 138, poz. 935 ze zm.) Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów umarza wszczęte z urzędu postępowanie przeciwko SWEDE DEMUTH Sp. j. z siedzibą w Poznaniu, w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki *garnek No. 2317* kod EAN 5902496076895, niezgodnej z zasadniczymi wymaganiami bezpieczeństwa 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), zwanego dalej „rozporządzeniem” oraz w pkt 1.4.2 i 1.4.3 załącznika nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia, w związku z wycofaniem wyrobu z obrotu.

UZASADNIENIE

W toku kontroli przeprowadzonej u przedsiębiorcy Rafała Szulca, prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą RAFIX Firma Handlowa Rafał Szulc w Wejherowie, inspektorzy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Gdańsku stwierdzili w ofercie handlowej przedmiotową zabawkę, zakupioną na podstawie faktury VAT Nr H-1828/12/FVS z dnia 17 października 2012 r. od SWEDE DEMUTH Sp.j. z siedzibą w Poznaniu, która to spółka nabyła ww. wyrób od HUA LI GROUP (HONG KONG) LIMITED zgodnie z Invoice No. HL120804003 z dnia 4 sierpnia 2012 r. w ilości 1620 sztuk.

Zabawka *garnek No. 2317* to pojemnik do sortowania kształtów – plastikowy „garnek” z pokrywką, posiadający 5 otworów o różnych kształtach. W zestawie znajduje się pięć plastikowych klocków o kształtach odpowiadających otworom w garnku. Wewnątrz wszystkich klocków znajdują się elementy grzechoczące. Opakowanie stanowi siatka z tworzywa sztucznego zamknięta plastikowym klipsem. Klocki dodatkowo zapakowano w torebkę foliową. Na tekturowej etykiecie przymocowanej do opakowania plastikowa żyłką umieszczono następujące informacje: zabawka – garnek; kod EAN 5902496076895; znak CE;

12+m; producent: CAIDONGPO TOYS FACTORY Add.: Chenghai District, Shantou City, Guangdong Province, China; importer: SWEDE DEMUTH Spółka jawna, ul. R. Maya 1, 61-371 Poznań; wyprodukowano w Chinach oraz ostrzeżenia m.in.: „Z zabawki dziecko powinno korzystać pod opieką osób dorosłych. Obsługa i montaż zgodnie z rysunkiem na opakowaniu - jeśli istnieje taka konieczność. Zabawka przeznaczona dla dzieci w wieku powyżej 12 miesięcy ze względu na rozwój motoryki dziecka oraz poziom funkcjonalności zabawki. Zabawka niedostosowana do możliwości psychofizycznych dziecka w wieku poniżej 12 miesięcy”. Na etykiecie umieszczono również napis: Ostrzeżenia oraz znak graficzny ostrzegawczy dotyczący wieku (0-3).

Badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek z siedzibą w Lublinie Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (sprawozdanie z badań nr 38/2013) wykazały, że zabawka *garnek No. 2317* kod EAN 5902496076895 nie spełnia wymagań określonych w następujących punktach normy *PN-EN 71-1:2011* „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*”:

- pkt 5.1b, z uwagi na pojawienie się w wyniku badania małych elementów (rozłupały się 4 spośród 5 klocków i pojawiły się kawałki plastiku oraz elementy grzechoczące – kamyczki), mieszczących się całkowicie w cylindrze do badania małych części,
- pkt 7.1, z uwagi na umieszczenie ostrzeżenia dotyczącego wieku (0-3), niezgodnego z funkcją zabawki.

Na podstawie otrzymanych akt kontroli, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (UOKiK) uznał, iż zabawka *garnek No. 2317* kod EAN 5902496076895 nie spełnia zasadniczych wymagań określonych w § 8 ust. 7 rozporządzenia, z uwagi na umieszczenie ostrzeżenia dotyczącego wieku, sprzecznego z przewidywanym użytkowaniem zabawki oraz w pkt 1.4.2 i 1.4.3 załącznika nr 1 do rozporządzenia, ze względu na pojawienie się w wyniku badania małych elementów mieszczących się całkowicie w cylindrze do badania małych części i stwarzających ryzyko uduszenia w przypadku ich połknięcia lub przedostania się do dróg oddechowych.

W związku z powyższym, Prezes UOKiK pismem z dnia 3 czerwca 2013 r. powiadomił importera – SWEDE DEMUTH Sp.j. z siedzibą w Poznaniu, zwaną dalej „stroną”, o wszczęciu postępowania administracyjnego w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki *garnek No. 2317* kod EAN 5902496076895, niezgodnej z wymaganiami ujętymi w ww. przepisach rozporządzenia. Wystąpił także o przedstawienie wszystkich dowodów zakupu wskazanej zabawki, przekazanie zestawienia odbiorców wyrobu oraz udzielenie informacji o stanie posiadania wyrobu.

W odpowiedzi, w dniu 17 czerwca 2013 r. do organu prowadzącego postępowanie wpłynęło pismo, w którym strona poinformowała, iż sprzedała 1610 sztuk zabawki *garnek*

No. 2317 kod EAN 5902496076895, 4 sztuki posiada na stanie magazynowym, zaś 6 sztuk stanowi sprzedaż detaliczna oraz braki w inwenturze (łącznie zakupiono 1620 sztuk wyrobu). Przedłożono także zestawienie odbiorców oraz dokumenty SAD i ponownie fakturę zakupu ww. zabawki, tj. Invoice No. HL120804003 z dnia 4 sierpnia 2012 r.

Postanowieniem z dnia 25 czerwca 2013 r., wydanym na podstawie art. 41b ust. 1 ustawy o systemie oceny zgodności, Prezes UOKiK wyznaczył stronie postępowania termin 21 dni na usunięcie niezgodności ww. wyrobu albo wycofanie go z obrotu oraz powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach z zasadniczymi wymaganiami w jednym dzienniku (gazecie) o zasięgu ogólnopolskim oraz poinformował, jakie dowody należy przedstawić na powyższą okoliczność.

Dnia 9 lipca 2013 r. do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wpłynęło pismo z dnia 5 lipca 2013 r., w którym strona poinformowała, iż podejmie działania dobrowolne zmierzające do wycofania z obrotu zakwestionowanej zabawki.

W dniach 26 i 31 lipca, 23 sierpnia, 6 i 20 września oraz 2 października 2013 r. strona nadesłała oświadczenia odbiorców o braku ww. wyrobu w ich ofercie handlowej oraz faktury korygujące potwierdzające zwrot 41 sztuk przedmiotowej zabawki. Ponadto, na dowód powiadomienia konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach przedłożyła kopię ogłoszenia prasowego zamieszczonego w gazecie Nasz Dziennik z dnia 26 sierpnia 2013 r.

W piśmie z dnia 26 września 2013 r., które w dniu 2 października wpłynęło do organu prowadzącego postępowanie, strona poinformowała, iż pomimo starań nie uzyskała oświadczenia o stanie posiadania wyrobu od jednego z kontrahentów – firmy FOR-PLAST.

Wobec powyższego, pismem z dnia 7 października 2013 r. Prezes UOKiK zwrócił się do przedsiębiorcy Piotra Fornala prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą Piotr Fornal PPH FOR-PLAST w Gielzowie o przedstawienie oświadczenia o posiadaniu bądź nieposiadaniu ww. zabawki w ofercie sprzedaży.

Zważywszy, iż wskazany odbiorca nie udzielił odpowiedzi na przedmiotowe pismo, organ prowadzący postępowanie w dniu 7 listopada 2013 r. zlecił Świętokrzyskiemu Wojewódzkiemu Inspektorowi Inspekcji Handlowej przeprowadzenie kontroli u ww. przedsiębiorcy, w celu ustalenia, czy posiada on w swej ofercie handlowej zakwestionowaną zabawkę.

W wyniku kontroli ustalono, iż Piotr Fornal prowadzący działalność gospodarczą pod nazwą Piotr Fornal PPH FOR-PLAST w Gielzowie nie posiada ww. wyrobu w sprzedaży.

Strona została poinformowana przez Prezesa UOKiK o przysługującym jej prawie do zapoznania się z aktami, a także wypowiedzenia się co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań w terminie 7 dni od dnia otrzymania pisma, jednak z przedmiotowych uprawnień nie skorzystała.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów ustalił i stwierdził:

Zgodnie z art. 41a ust. 1 ustawy o systemie oceny zgodności, stroną postępowania w sprawie wprowadzonych do obrotu wyrobów niezgodnych z zasadniczymi, szczegółowymi lub innymi wymaganiami jest osoba, która wprowadziła wyrób do obrotu. Stroną postępowania może być także dystrybutor.

Przepis art. 5 pkt 2 ustawy o systemie oceny zgodności stanowi, że 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. Zaś zgodnie z art. 5 pkt 21 ustawy o systemie oceny zgodności, importerm jest osoba fizyczna lub prawna albo jednostka organizacyjna nieposiadająca osobowości prawnej, mająca 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.

SWEDE DEMUTH Sp. j. z siedzibą w Poznaniu jest importerm zabawki *garnek No. 2317* kod EAN 5902496076895.

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.

Przeprowadzone badania laboratoryjne wykazały, że zabawka nie spełnia wymagań określonych w pkt 5.1b normy *PN-EN 71-1:2011 „Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne”*, z uwagi na pojawienie się w wyniku badania małych elementów (rozłupały się 4 spośród 5 klocków i pojawiły się kawałki plastiku oraz elementy grzechoczące – kamyczki), mieszczących się całkowicie w cylindrze do badania małych części oraz w pkt 7.1 ww. normy, ze względu na umieszczenie ostrzeżenia sprzecznego z zamierzonym użytkowaniem zabawki, tj. ostrzeżenia graficznego dotyczącego wieku (0-3).

Za uzasadnione należy, zatem uznać wszczęcie przez Prezesa UOKiK postępowania administracyjnego przeciwko importerowi – SWEDE DEMUTH Sp. j. z siedzibą w Poznaniu, w sprawie wprowadzonego do obrotu wyrobu niezgodnego z zasadniczymi wymaganiami

określonymi w § 8 ust. 7 rozporządzenia oraz w pkt 1.4.2, 1.4.3 załącznika nr 1 do rozporządzenia.

Przepis § 8 ust. 7 rozporządzenia 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. Zgodnie z brzmieniem pkt 1.4.2 załącznika nr 1 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. Według natomiast pkt 1.4.3 przedmiotowego załącznika, w zakresie właściwości fizycznych i mechanicznych, zabawki przeznaczone dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy, a także wszelkie dające się odłączyć elementy tych zabawek muszą posiadać takie wymiary, aby uniemożliwić ich połączanie 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.

W toku postępowania administracyjnego strona nie kwestionowała, iż przedmiotowy wyrób nie spełnia zasadniczych wymagań bezpieczeństwa, określonych w ww. przepisach rozporządzenia i podjęła działania naprawcze. Dowody przedstawione przez stronę w toku postępowania administracyjnego, w postaci: listy kontrahentów, oświadczeń odbiorców o braku wyrobów w ofercie handlowej, faktur korygujących potwierdzających zwrot 41 sztuk przedmiotowej zabawki oraz ogłoszenia prasowego, stanowią w ocenie Prezesa UOKiK wystarczającą podstawę do uznania, że zabawka *garnek No. 2317* kod EAN 5902496076895 nie będzie udostępniana przez stronę postępowania, a konsumenci zostali powiadomieni o istniejącym zagrożeniu.

W świetle 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.) przez wycofanie z obrotu należy rozumieć dowolny środek, którego celem jest zapobieżenie udostępnieniu na rynku produktu w danym łańcuchu dostaw.

Zgodnie z art. 41 c 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.

Jak stanowi 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 związku z powyższym, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów orzekł, jak w sentencji.

Pouczenie

Na podstawie art. 127 § 3 w związku z art. 129 § 2 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. - Kodeks postępowania administracyjnego (t.j. 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.

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

Jadwiga Gunerka