



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR-730-270(9)/15/JWS

Warszawa, 11 stycznia 2016 r.

DECYZJA DNR-2/ 5 /2016

Na podstawie art. 41 c ust. 2 pkt 2 w zw. 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 w sprawie wprowadzenia do obrotu przez importera - PRZEDSIĘBIORSTWO HANDLOWO USŁUGOWE „MERK-POL” Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Warszawie, zabawki produkcji chińskiej – **PCHACZ (helikopter)**, Art. No. MPC19726, kod EAN 5900368197266, niespełniającej wymagań określonych 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 z późn. zm.) oraz w pkt 1.4.2., pkt 1.4.3. i pkt 1.5. załącznika nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do ww. rozporządzenia, w związku z wycofaniem ww. wyrobu z obrotu.

UZASADNIENIE

W toku kontroli przeprowadzonej w dniach 08 – 21 maja 2015 r. w hurtowni przy ul. Sidorskiej 117B w Białej Podlaskiej, należącej do Doroty Czeczulewskiej prowadzącej działalność gospodarczą pod firmą: Dorota Czeczulewska – Firma Handlowa „Panda” w Białej Podlaskiej, inspektorzy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Lublinie Delegatura w Białej Podlaskiej stwierdzili w ofercie handlowej m.in. zabawkę - **PCHACZ (helikopter)**, Art. No. MPC19726, kod EAN 5900368197266.

Z załączonych do akt sprawy dokumentów wynikało, że przedmiotowa zabawka zakupiona została przez PHU MERK-POL Sp. z o.o., 04-523 Warsaw, 2A Bychowska str., Poland, w liczbie **528 szt.** od chińskiego przedsiębiorcy IDEAL HOLDINGS (HK) LIMITED, Room 14-15, UG/F, SOUTH SEAS CENTRE, 75 MODY ROAD, TSIMSHATSUI EAST, KOWLOON, HONGKONG, na podstawie faktury COMMERCIAL INVOICE NO.: K044/41794/2 z dnia 12.03.2014 r. Natomiast kontrolowana Dorota Czeczulewska zakupiła **72 szt.** tej zabawki bezpośrednio od importera, za fakturą VAT nr 00515/14 z dnia 29.04.2014 r.

Przedmiotowy wyrób jest to zabawka do popychania w kształcie helikoptera. Zabawka wykonana została ze sztywnego tworzywa sztucznego. Helikopter ma 3 śmigła: jedno większe na górze kadłuba i dwa mniejsze na ogonie. Zabawka porusza się na dwóch kołach o średnicy ok. 56 mm, osadzonych na metalowej osi o średnicy ok. 3,5 mm. Podczas jazdy kręcą się wszystkie trzy śmigła i wydawany jest brzęczący dźwięk. Na helikopter naklejone są papierowe, laminowane folią nalepki. Zarówno drążek do popychania o dł. ok. 380 mm zakończony rączką, jak i śmigło, wymagają wstępnego montażu.

Opakowanie zabawki stanowi torba foliowa o obwodzie otworu $478,0 \pm 3,3$ mm, zamknięta zgiętą w pół i zszytą zszywkami tekturką. Na tekturkę naklejono 2 etykiety, na których znajdują się następujące informacje:

- nazwa wyrobu: „*PCHACZ, Art. No. MPC19726*”;
- kod EAN 5900368197266;
- napis: *www.merkpol.pl*;
- kraj produkcji: „*Made in China*”;
- informacja: „*Deklaracja zgodności dostępna w siedzibie firmy PHU Merk-Pol Sp. z o.o.*”;
- dane producenta: „*GUANGDONG CHENGHAI HENGLE TOYS, CHENGHAI DISTRICT, SHANTOU CITY, GUANGDONG PROVINCE, CHINA*”;
- oznakowanie CE;
- dane importera: „*PHU Merk-Pol Sp. z o.o., ul. Lucerny 25/27, 04-687 Warszawa*”;
- znak graficzny ostrzegawczy dot. wieku „0-3” wraz z ostrzeżeniem o treści „*Zabawka nieodpowiednia dla dzieci poniżej 3 lat*”;
- informacje i ostrzeżenia: „*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*”.

Zważywszy, iż zgodnie z wytycznymi Komitetu Technicznego ds. Bezpieczeństwa Zabawek (Raport PKN-CEN/CR 14379:2007 *Klasyfikacja zabawek. Wytyczne.*), zabawki na kołach, łatwe do poruszania i toczenia, wspomagające naukę chodzenia, dające efekty dźwiękowe, są klasyfikowane do „Kategorii O – Zabawki do pociągania i popychania oraz zabawki wspomagające naukę chodzenia jako przeznaczone wyłącznie dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy”, na wniosek Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Lublinie Delegatura w Białej Podlaskiej poddano przedmiotową zabawkę badaniom

laboratoryjnym o surowszych parametrach, właściwym dla zabawek dla dzieci w wieku poniżej 3 lat.

Badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów w Lublinie (Sprawozdanie z badań nr 176/2015 z dnia 30.06.2015 r.) wykazały, iż przedmiotowa zabawka jest niezgodna z następującymi punktami normy PN-EN 71-1:2011 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*”:

- 1) pkt 5.1b, z uwagi na pojawienie się w wyniku badań elementów mieszczących się całkowicie w cylindrze do badania małych części;
- 2) pkt 6a, z uwagi na zaniżoną grubość jednego arkusza folii opakowania.

Natomiast w wyniku oględzin zabawki (Protokół oględzin nr 2) dokonanych przez inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Lublinie Delegatura w Białej Podlaskiej stwierdzono, że na zabawce umieszczono w formie graficznej i słownie ostrzeżenie dot. wieku „0-3”, które jest sprzeczne z cechami, funkcją i przeznaczeniem zabawki.

Mając na uwadze wskazane niezgodności, Lubelski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej uznał, iż wyrób jest niezgodny z wymaganiami określonymi w rozporządzeniu Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (Dz. U. Nr 83, poz. 454 z późn. zm.), zwanego dalej „rozporządzeniem MG” i przekazał akta z przeprowadzonej kontroli Prezesowi Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (zwanemu dalej również „Prezesem UOKiK”), w celu wszczęcia postępowania administracyjnego na podstawie przepisów 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” lub w skrócie „uosoż”.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów pismem z dnia 25 sierpnia 2015 r. powiadomił importera - PRZEDSIĘBIORSTWO HANDLOWO USŁUGOWE „MERK-POL” Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Warszawie (zwanego dalej „stroną postępowania”) o wszczęciu z urzędu postępowania administracyjnego w sprawie wprowadzenia do obrotu wyrobu niespełniającego wymagań określonych w następujących przepisach:

- 1) § 8 ust. 7 rozporządzenia MG, z uwagi na umieszczenie ostrzeżenia w formie słownej i graficznej (0-3), o którym mowa w pkt 2.1.-11 załącznika nr 3 „*Wymagania Dotyczące Instrukcji i Ostrzeżeń*” do ww. rozporządzenia, a które to ostrzeżenie jest sprzeczne z przewidywanym użytkowaniem zabawki, ponieważ zabawka ze względu na swoją funkcję, rozmiar i charakterystykę jest przeznaczona wyłącznie dla dzieci

w wieku poniżej 36 miesięcy i powinna spełniać wymagania dla tej kategorii wiekowej;

- 2) pkt 1.4.2. i pkt 1.4.3. załącznika nr 1 „*Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa*” do rozporządzenia MG, z uwagi na pojawienie się, w wyniku badania wytrzymałości na rozciąganie oraz wytrzymałości udarnościowej, małych elementów, które w przypadku ich połknięcia lub przedostania się do dróg oddechowych stwarzają niebezpieczeństwo udławienia albo uduszenia się dziecka;
- 3) pkt 1.5. ww. załącznika nr 1, z uwagi na zaniżoną grubość folii pierwszego arkusza (stwierdzono I arkusz – 0,0369 mm, zgodnie z normą grubość ścianek - 0,038 mm lub grubsze), co stwarza ryzyko odcięcia dopływu powietrza i uduszenia się dziecka poprzez zewnętrzne zatkanie dróg oddechowych przez usta i nos.

Jednocześnie w ww. zawiadomieniu o wszczęciu postępowania administracyjnego, Prezes UOKiK zwrócił się do strony postępowania o przedstawienie wszystkich dowodów zakupu kwestionowanej zabawki wraz z rozliczeniem jej sprzedaży. Nadto Prezes UOKiK wyznaczył stronie postępowania termin 21 dni na usunięcie niezgodności ww. wyrobu albo wycofanie go z obrotu, jak również powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach na stronie internetowej www.merkpol.pl. oraz w jednym dzienniku (gazecie) o zasięgu ogólnokrajowym w formie ogłoszenia. Prezes UOKiK poinformował, jakie należy przedstawić dowody, potwierdzające podjęcie ww. działań.

Należy zauważyć, iż pomimo prawidłowego doręczenia korespondencji stronie postępowania w dniu 28 sierpnia 2015 r., nie odpowiedziała ona na powyższe żądania Prezesa UOKiK i nie przekazała w wyznaczonym terminie żadnych dowodów.

W związku z powyższym, Prezes UOKiK postanowieniem z dnia 13 października 2015 r. wyznaczył stronie postępowania termin 14 dni na podjęcie dobrowolnych działań (polegających na usunięciu niezgodności wyrobu bądź wycofaniu go z obrotu oraz powiadomieniu konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach na stronie internetowej www.merkpol.pl oraz w jednym dzienniku (gazecie) o zasięgu ogólnopolskim w formie ogłoszenia) i przekazanie kompletnego materiału dowodowego w sprawie.

W odpowiedzi, w piśmie z dnia 15 listopada 2015 r. (data wpływu do UOKiK 16 grudnia 2015 r.) strona postępowania oświadczyła, iż zakupiła kwestionowaną zabawkę dwukrotnie, jak również, że wycofała zabawkę od swoich kontrahentów i powiadomiła konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach wyrobu na swojej stronie internetowej i w prasie. Na dowód powyższych okoliczności strona załączyła fakturę COMMERCIAL INVOICE NO.: K044/50041/2 z dnia 07.05.2015 r., rozliczenie sprzedaży do 10 odbiorców **596 szt.** zabawki z zakupionych **624 sztuk** oraz oświadczenia 9 kontrahentów o nieposiadaniu na stanie magazynowym tej zabawki i jedną fakturę korygującą, która potwierdzała

wycofanie **8 szt.** pchanki. Ponadto strona postępowania przedstawiła wydruk ogłoszenia internetowego i kopię ogłoszenia opublikowanego w gazecie „Nasz Dziennik” w dniu 18 listopada 2015 r.

Z uwagi na rozbieżność w liczbie zakupionych zabawek (**624 szt.**), a ich rozliczeniem (**596 szt.**), Prezes UOKiK zwrócił się w piśmie z dnia 18 grudnia 2015 r. do strony postępowania o wyjaśnienie tej różnicy.

W piśmie z dnia 28 grudnia 2015 r. (data wpływu do UOKiK 29 grudnia 2015 r.) strona postępowania wyjaśniła, że nierozliczone **28 szt.** zabawki znajduje się na jej stanie magazynowym wraz ze zwróconymi **8 sztukami**. Ponadto strona postępowania oświadczyła, iż wszystkie **36 szt.** zabawki zostaną zutylizowane.

W świetle powyższego, Prezes UOKiK uznał zebrane dowody za wystarczające i pismem z dnia 30 grudnia 2015 r. poinformował stronę postępowania o prawie do zapoznania się ze zgromadzonymi aktami sprawy oraz prawie wypowiedzenia się, co do zebranych w sprawie dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań - przed wydaniem decyzji kończącej postępowanie.

Strona z praw tych nie skorzystała.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów ustalił i stwierdził:

Zgodnie z treścią 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, szczegółowymi lub innymi wymaganiami, wobec której postępowanie zostało wszczęte.

Przedsiębiorca - PRZEDSIĘBIORSTWO HANDLOWO USŁUGOWE „MERK-POL” Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Warszawie jest importerm zabawki produkcji chińskiej - *PCHACZ (helikopter)*, Art. No. MPC19726, kod EAN 5900368197266.

Zgodnie z treścią przepisu 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. Zaś zgodnie z treścią przepisu art. 5 pkt 21 uosoz, 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.

Treść przepisu art. 6 ust. 1 pkt 1 uosoz stanowi, iż wyroby wprowadzane do obrotu lub oddane do użytku podlegają ocenie zgodności z zasadniczymi wymaganiami określonymi w przepisach wydanych na podstawie art. 9 ust. 1 uosoz. W przypadku zabawek zastosowanie mają przepisy rozporządzenia MG.

W wyniku badań laboratoryjnych stwierdzono, że przedmiotowa zabawka jest niezgodna z pkt 5.1b i pkt 6a normy PN-EN 71-1:2011 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*” (Sprawozdanie z badań nr 176/2015 z dnia 30.06.2015). Natomiast oględziny zabawki wykazały, że zabawka jest niezgodna z pkt 7.1 ww. normy (Protokół oględzin nr 2).

W oparciu o wskazane niezgodności, Prezes UOKiK uznał, iż zabawka nie spełnia wymagań określonych w § 8 ust. 7 rozporządzenia MG oraz w pkt 1.4.2., pkt 1.4.3. i pkt 1.5. załącznika nr 1 „*Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa*” do rozporządzenia MG.

Zgodnie z treścią przepisu § 8 ust. 7 rozporządzenia MG, 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. Natomiast z treści przepisu pkt 1.4.2. załącznika nr 1 „*Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa*” do rozporządzenia MG wynika, że 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. Zaś treść przepisu pkt 1.4.3. ww. załącznika nr 1 stanowi, że 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. W świetle treści przepisu pkt 1.5. ww. załącznika nr 1, opakowania, w których znajdują się zabawki podczas sprzedaży detalicznej, nie mogą stwarzać ryzyka odcięcia dopływu powietrza ani uduszenia (asfiksji) poprzez zewnętrzne zatkanie dróg oddechowych przez usta i nos.

Stwierdzone niezgodności uzasadniały wszczęcie przez Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów postępowania administracyjnego wobec PHU „MERK-POL” Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie, mającego na celu doprowadzenie do usunięcia niezgodności kwestionowanego wyrobu lub wycofania go z obrotu.

Bezspornym jest, że przedmiotowa zabawka, biorąc pod uwagę zachowania dzieci poniżej 3 roku życia, nie spełnia zasadniczych wymagań bezpieczeństwa i zagraża zdrowiu

ich użytkowników – małych dzieci. W tym okresie życia dzieci chętnie wkładają do ust małe przedmioty, co grozi udławieniem lub uduszeniem się dziecka. Małe dzieci lubią również zakładać na głowę różne torby, w tym opakowania foliowe. Zbyt cienka folia, w przypadku przylgnięcia do ust i nosa dziecka, stwarza poważne niebezpieczeństwo odcięcia dopływu powietrza i uduszenia dziecka.

W toku prowadzonego postępowania strona postępowania nie kwestionowała, że przedmiotowy wyrób nie spełnia wymagań określonych w rozporządzeniu MG i podjęła działania mające na celu wycofanie go z obrotu. Na dowód przeprowadzonych działań strona postępowania przedstawiła zestawienie **10** odbiorców wraz z rozchodem sprzedaży **596 szt.** zabawki, jak również oświadczenia 9 kontrahentów o nieposiadaniu na stanie magazynowym kwestionowanego wyrobu oraz jedną fakturę korygującą świadczącą o wycofaniu **8 szt.** tej zabawki. Strona postępowania przedstawiła również dowody potwierdzające powiadomienie konsumentów o niezgodnościach wyrobu w postaci ogłoszenia prasowego i internetowego. Ponadto strona postępowania oświadczyła, że znajdujące się na jej stanie magazynowym **36 szt.** przedmiotowej pchanki (niesprzedane 28 szt. i zwrócone 8 szt.) zostało przygotowane do utylizacji.

Przedstawione przez stronę postępowania dowody są wystarczające do uznania, iż przedmiotowa zabawka została wycofana z obrotu, a konsumenci poinformowani o stwierdzonych niezgodnościach.

Zgodnie z treścią 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 uchylającego rozporządzenie (EWG) nr 339/93 (Dz.U.UE. L. 08.218.30) przez „wycofanie z obrotu” należy rozumieć zapobieżenie udostępnieniu na rynku produktu w danym łańcuchu dostaw, co oznacza, że 36 szt. zabawki znajdujące się na stanie strony postępowania, nie będzie przez nią ponownie udostępnione.

Z treści art. 41c ust. 2 pkt 2 ustawy o systemie oceny zgodności wynika, że organ prowadzący postępowanie wydaje decyzję o umorzeniu postępowania, jeżeli stwierdzi, że wyrób został wycofany z obrotu lub z użytku. Zaś zgodnie z treścią art. 38 ust. 3 pkt 1 uosoz, 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 tym stanie rzeczy postanowiono, jak w sentencji.

Pouczenie

Na podstawie art. 127 § 3 oraz art. 129 § 2 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. - Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2016 r., poz. 23) w zw. 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 UOKiK
Zastępca Dyrektora DNR
Jadwiga Gunerka

Otrzymuje:

PHU „Merk-Pol” Sp. z o.o.
ul. Bychowska 2A
02-697 Warszawa

Do wiadomości:

1. Lubelski
Wojewódzki Inspektor
Inspekcji Handlowej,
dot. : **BP-NB.8361.8-8A.2015**
2. aa