



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR-730-56(8)/17/KKA/WK

Warszawa, 30 czerwca 2017 r.

DECYZJA DNR-2/158/2017

- I. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów po przeprowadzeniu postępowania administracyjnego wszczętego z urzędu:
- a) na podstawie art. 84 ust. 2 pkt 2 i pkt 5 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku (Dz. U. z 2016 r. poz. 542, z późn. zm.) nakazuje Przedsiębiorstwu Handlowo Usługowemu „MERK - POL” Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie, wycofanie z obrotu oraz zniszczenie zabawki: Rybki ze światłem Art. NO. MPH52238, kod EAN 5900368522389, niezgodnej z wymaganiami określonymi w § 5 ust. 1 rozporządzenia Ministra Rozwoju i Finansów z dnia 20 października 2016 r. w sprawie wymagań dla zabawek (Dz. U. z 2016 r., poz. 1730), zwanego dalej „rozporządzeniem” w związku z pkt 1.2 załącznika nr 1 pkt 1 „Wymagania w zakresie właściwości fizycznych i mechanicznych” do rozporządzenia, pkt 1.4.2 i pkt 1.4.3 załącznika nr 1 pkt 1 do rozporządzenia, pkt 1.5 załącznika nr 1 pkt 1 do rozporządzenia oraz niezgodnej z § 5 ust. 9 rozporządzenia w związku z pkt 7.2.1 załącznika nr 1 pkt 1 do rozporządzenia;
 - b) na podstawie art. 84 ust. 6 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku (Dz. U. z 2016 r. poz. 542 z późn. zm.) zobowiązuje „MERK - POL” Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie, do przedstawienia dowodów wykonania decyzji w terminie 14 dni od dnia doręczenia niniejszej decyzji;
 - c) na podstawie art. 84 ust. 7 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku (Dz. U. z 2016 r. poz. 542 z późn. zm.) nadaje decyzji rygor natychmiastowej wykonalności,
- II. na podstawie art. 74 ust. 1, ust. 2 i ust. 3 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku (Dz. U. z 2016 r. poz. 542, z późn. zm.) po przeprowadzeniu postępowania administracyjnego wszczętego z urzędu w sprawie



ustalenia opłaty za badania laboratoryjne zabawki: Rybki ze światłem Art. NO. MPH52238, kod EAN 5900368522389:

- a) ustala opłatę za badania laboratoryjne zabawki: Rybki ze światłem Art. NO. MPH52238, kod EAN 5900368522389 w wysokości 342, 47 złotych (słownie: trzysta czterdzieści dwa złote i czterdzieści siedem groszy);
- b) zobowiązuje Przedsiębiorstwo Handlowo Usługowe „MERK - POL” Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie, do poniesienia opłaty za badania laboratoryjne zabawki: Rybki ze światłem Art. NO. MPH52238, kod EAN 5900368522389 w ustalonej wysokości 342, 47 złotych (słownie: trzysta czterdzieści dwa złote i czterdzieści siedem groszy).

UZASADNIENIE

W toku kontroli przeprowadzonej przez inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Olsztynie u Piotra Targoszyńskiego prowadzącego działalność gospodarczą pod firmą Firma Handlowa „TARG-POL” Piotr Targoszyński w Działdowie stwierdzono w ofercie handlowej m.in. przedmiotowy wyrób.

Kontrolowany zakupił 240 sztuk wskazanej zabawki za fakturą VAT nr 00791/14 z dnia 6 czerwca 2014 r. od Przedsiębiorstwa Handlowo Usługowego „MERK - POL” Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie, która zakupiła 960 sztuk ww. zabawki od IDEAL HOLDINGS (HK) LIMITED, Room 14-15, UG/F, South Seas Centre, 75 Mody Road, TSIMSHATSUI EAST, KOWLOON, HONGKONG, na podstawie Commercial Invoice No.: K044/41794/1 z 23 marca 2014 r. Ponadto uzyskano poświadczony zgłoszenie celne nr PZC/445010/00/011154/2014/1 z dnia 16 maja 2014 r.

Przedmiotowa zabawka to helikopter w kształcie rybki, wykonany ze sztywnego, kolorowego tworzywa sztucznego. Do tylnej części kadłuba przymocowano ogon, który składa się z czterech plastikowych, kolorowych elementów osadzonych na giętym, przezroczystym tworzywie sztucznym, a w dolnej części znajdują się cztery koła: dwa osadzone na metalowej osi oraz dwa mniejsze. Zabawka posiada trójramienne śmigło, które kręci się przy obrocie kół. Pod górną przezroczystą częścią śmigła znajduje się dioda połączona z dwoma bateriami guzikowymi, do których nie ma dostępu. Pod ogonem znajduje się plastikowy uchwyt – zakończenie samowijającej się linki. Na kadłub naklejono papierowe nalepki pokryte folią z tworzywa sztucznego. Zabawka zapakowana została w foliową torebkę. Na opakowaniu

naklejono dwie etykiety zawierające m. in. znak graficzny ostrzegawczy dotyczący wieku (0-3) oraz informację: „Zabawka nieodpowiednia dla dzieci poniżej 3 lat”.

Zgodnie z art. 72 ust. 1 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku w celu stwierdzenia, czy wyrób spełnia wymagania lub stwarza zagrożenie, organ nadzoru rynku może poddać go badaniom lub zlecić ich przeprowadzenie.

Warmińsko-Mazurski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej, posiłkując się wytycznymi Komitetu Technicznego ds. Bezpieczeństwa Zabawek (*Raport PKN-CEN CR 14379:2007 „Klasyfikacja Zabawek. Wytyczne”, Tablica 13: „Zabawki pojazdy napędzane mechanicznie i/lub elektrycznie - Kategoria L*) oraz mając na uwadze cechy i funkcje zabawki mianowicie to, że zabawka charakteryzuje się prostym wzorem, prostym działaniem na zasadzie przyczynowo – skutkowej (pociągnięcie linki wprawia w ruch koła, śmigło zaczyna się obracać i świecić), wolnym poruszaniem się, łatwością trzymania, stwierdził, że zabawka jest przeznaczona dla dzieci w wieku poniżej 3 lat, gdyż usprawnia motorykę dziecka, jego koordynację wzrokowo – ruchową oraz sprawność manualną.

W związku z powyższym uznał, że przedmiotowa zabawka nie jest zgodna z pkt 7.1 normy PN-EN 71-1:2015-01 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*”, z uwagi na umieszczenie na etykiecie wyrobu graficznego oraz słownego ostrzeżenia dotyczącego ograniczenia wiekowego „Zabawka nieodpowiednia dla dzieci poniżej 3 lat”, sprzecznych z przewidywanym sposobem użytkowania zabawki określonym na podstawie jej funkcji, rozmiarów i charakterystyki oraz przekazał ww. wyrób do badań laboratoryjnych, z uwzględnieniem wymagań określonych dla dzieci poniżej 36 miesięcy.

Badania laboratoryjne przeprowadzone przez Specjalistyczne Laboratorium Badania Zabawek Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów z siedzibą w Lublinie (sprawozdanie z badań nr 14/2017 z dnia 27 stycznia 2017 r.) wykazały, iż przedmiotowa zabawka nie spełnia wymagań normy PN-EN 71-1:2015-01 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*” określonych w:

- pkt 5.1b, z uwagi na pojawienie się w wyniku badania wytrzymałości na skręcanie – kolorowych elementów osadzonych na giętkim przezroczystym ogonie oraz w wyniku badania wytrzymałości na rozciąganie – zakończenia wraz z linką oraz prawego dużego kółka, które mieszczą się całkowicie w cylindrze do badania małych części;

- pkt 5.1 c, z uwagi na brak dostępnego drutu o średnicy mniejszej niż 2 mm;
- pkt 5.4a, z uwagi na zaniżoną grubość linki przy zabawce, której wymiar przekroju wynosi poniżej 1 mm, przy dopuszczalnym minimalnym wymiarze wynoszącym 1,5 mm.

Ponadto stwierdzono, że ww. zabawka nie spełnia wymagań określonych w pkt 6a normy PN-EN 71-1:2011 „Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne”, z uwagi na zaniżoną grubość folii opakowania, zabawki, która wynosi $(0,0218 \pm 0,0037)$ mm (arkusz I) i $(0,0216 \pm 0,0037)$ mm (arkusz II) przy dopuszczalnej minimalnej grubości wynoszącej 0,038 mm.

Koszt badań laboratoryjnych przedmiotowej zabawki wyniósł 342,47 złotych (słownie: trzysta czterdzieści dwa złote i czterdzieści siedem groszy) na podstawie kosztorysu nr 4/2017 z dnia 27 stycznia 2017 r.

Przepis art. 74 ust. 1 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku stanowi, iż w przypadku stwierdzenia, że wyrób nie spełnia wymagań lub stwarza zagrożenie, opłaty związane z badaniami ponosi podmiot gospodarczy, który wprowadził wyrób do obrotu lub oddał go do użytku.

Na podstawie art. 74 ust. 2 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku opłaty ustala organ nadzoru rynku, który poniósł koszty badań.

W niniejszej sprawie koszty badań poniósł Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów do którego zadań, zgodnie z art. 10 ust. 1 pkt 8 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. o Inspekcji Handlowej (Dz. U. z 2016 r., poz. 1059 z późn. zm.), należy prowadzenie laboratoriów kontrolno-analitycznych Inspekcji.

W oparciu o wyniki badań laboratoryjnych Warmińsko – Mazurski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej stwierdził, że zabawka Rybki ze światłem Art. NO. MPH52238, kod EAN 5900368522389, jest niezgodna z wymaganiami określonymi w § 5 ust. 1 rozporządzenia w związku z pkt 1.2 załącznika nr 1 pkt 1 „Wymagania w zakresie właściwości fizycznych i mechanicznych” do rozporządzenia, pkt 1.4.2 i pkt 1.4.3 załącznika nr 1 pkt 1 do rozporządzenia, pkt 1.5 załącznika nr 1 pkt 1 do rozporządzenia oraz niezgodna z § 5 ust. 9 rozporządzenia w związku z pkt 7.2.1 załącznika nr 1 pkt 1 do rozporządzenia oraz w dniu 6 lutego 2017 r. na podstawie art. 75 ust. 1 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny

zgodności i nadzoru rynku, wydał Piotrowi Targoszyńskiemu prowadzącemu działalność gospodarczą pod firmą Firma Handlowa „TARG-POL” Piotr Targoszyński w Działdowie, decyzję, w której zakazał udostępniania ww. wyrobu na okres 3 miesięcy od dnia doręczenia decyzji.

Zgodnie z art. 76 ust. 1 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. 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.

W oparciu o ustalenia kontroli, w wyniku której stwierdzono, że wyrób nie spełnia wymagań oraz zważywszy na art. 74 ust. 1 i ust. 2 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów pismem z dnia 28 marca 2017 r. zawiadomił Przedsiębiorstwo Handlowo Usługowe „MERK - POL” Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie, (zwaną dalej także „stroną”), o wszczęciu z urzędu postępowania administracyjnego:

1. w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki - Rybki ze światłem Art. NO. MPH52238, kod EAN 5900368522389, niezgodnej z wymaganiami określonymi w § 5 ust. 1 rozporządzenia oraz w związku z:
 - pkt 1.2 załącznika nr 1 pkt 1 „Wymagania w zakresie właściwości fizycznych i mechanicznych” do rozporządzenia, z uwagi na zaniżoną grubość linki przy zabawce, której wymiar przekroju wynosi poniżej 1 mm, przy dopuszczalnym minimalnym wymiarze wynoszącym 1,5 mm oraz z uwagi na pojawienie się w wyniku badania drutu o średnicy mniejszej niż 2 mm, co stwarza ryzyko zranienia;
 - pkt 1.4.2 i pkt 1.4.3 załącznika nr 1 pkt 1 „Wymagania w zakresie właściwości fizycznych i mechanicznych” do rozporządzenia, z uwagi na pojawienie się w wyniku badania małych elementów mieszczących się całkowicie w cylindrze do badania małych części, co stwarza ryzyko zadławienia;
 - pkt 1.5 załącznika nr 1 pkt 1 „Wymagania w zakresie właściwości fizycznych i mechanicznych” do rozporządzenia, z uwagi na zaniżoną grubość folii opakowania zabawki, która wynosi $(0,0218 \pm 0,0037)$ mm (arkusz I) i $(0,0216 \pm 0,0037)$ mm (arkusz II) przy dopuszczalnej minimalnej grubości wynoszącej 0,038 mm, co stwarza ryzyko uduszenia.

oraz niezgodnej z § 5 ust. 9 rozporządzenia w zw. z pkt 7.2.1 załącznika nr 1 pkt 1 „Wymagania w zakresie właściwości fizycznych i mechanicznych” do rozporządzenia, z uwagi na umieszczenie graficznego oraz słownego ostrzeżenia dotyczącego ograniczenia wiekowego sprzecznego z przewidywanym użytkowaniem zabawki;

2. w sprawie ustalenia opłaty za badania laboratoryjne zabawki - Rybki ze światłem Art. NO. MPH52238, kod EAN 5900368522389.

W piśmie zawiadamiającym o wszczęciu postępowania Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów przedstawił stronie postępowania stan faktyczny i wyznaczył jej termin 30 dni od dnia doręczenia pisma, na przedstawienie dowodów potwierdzających wycofanie przedmiotowej zabawki z obrotu i jej zniszczenie oraz powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach wyrobu. Ponadto poinformował stronę, jakie należy przedstawić dowody na okoliczność podjęcia przez nią działań.

Pismo z dnia 28 marca 2017 r. zawiadamiające o wszczęciu postępowania zostało stronie skutecznie doręczone w dniu 3 kwietnia 2017 r.

Decyzją z dnia 3 kwietnia 2017 r. Prezes UOKiK przedłużył okres obowiązywania, wydanego w dniu 6 lutego 2017 r. przez Warmińsko-Mazurskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej Piotrowi Targoszyńskiemu prowadzącemu działalność gospodarczą pod firmą Firma Handlowa „TARG-POL” Piotr Targoszyński w Działdowie, zakazu udostępniania 90 sztuk zabawki: – Rybki ze światłem Art. NO. MPH52238, kod EAN 5900368522389, niezgodnej z wymaganiami określonymi w § 5 ust. 1 rozporządzenia w związku z pkt 1.2 załącznika nr 1 pkt 1 „Wymagania w zakresie właściwości fizycznych i mechanicznych” do rozporządzenia, pkt 1.4.2 i pkt 1.4.3 załącznika nr 1 pkt 1 do rozporządzenia, pkt 1.5 załącznika nr 1 pkt 1 do rozporządzenia oraz § 5 ust. 9 rozporządzenia w związku z pkt 7.2.1 załącznika nr 1 pkt 1 do rozporządzenia, do czasu zakończenia prowadzonego postępowania administracyjnego.

Pismem z dnia 9 maja 2017 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów poinformował stronę, iż pomimo upływu wyznaczonego terminu nie przekazała żadnych dowodów na podjęcie działań wskazanych w piśmie Prezesa UOKiK z dnia 28 marca 2017 r. zawiadamiającym o wszczęciu postępowania. W związku z powyższym powiadomił stronę, że przed wydaniem decyzji kończącej postępowanie, na podstawie art. 10 § 1 ustawy z dnia

14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2016 r. poz. 23, z późn. zm.) przysługuje jej prawo wypowiedzenia się, co do zebranych w sprawie dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań. Ponadto poinformował stronę, że zgodnie z art. 21 ust. 3 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.), podmiot gospodarczy przed wydaniem decyzji ma możliwość, w terminie nie krótszym niż 10 dni, przedstawienia swojego stanowiska w sprawie.

Pismo z dnia 9 maja 2017 r. zostało stronie skutecznie doręczone w dniu 15 maja 2017 r.

W dniu 9 maja 2017 r. wpłynęło do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów pismo z dnia 5 maja 2017 r., przy którym strona przekazała zestawienie adresowe 6 odbiorców wyrobu, w którym ujęła m.in. kontrolowanego przedsiębiorcę oraz liczbę sztuk wyrobów dostarczonych każdemu z odbiorców, wzór pisma skierowanego do kontrahentów wyrobu oraz dowody potwierdzające poinformowanie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach w postaci wydruku komunikatu ze strony internetowej oraz wycinka z gazety o zasięgu ogólnopolskim. Strona poinformowała, że pozostałe dowody, tj. podpisane oświadczenia, ewentualnie faktury korygujące oraz protokół przekazania zwrotów wyrobu do utylizacji przekaże niezwłocznie po ich otrzymaniu.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów ustalił i stwierdził:

Przepis art. 4 pkt 9 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku stanowi, iż przez importera należy rozumieć 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. Zgodnie z art. 4 pkt 26 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku przez wprowadzenie do obrotu należy rozumieć udostępnienie wyrobu na rynku po raz pierwszy.

Przedsiębiorstwo Handlowo Usługowe „MERK - POL” Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie w rozumieniu powyższych przepisów ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku jest importerem, który wprowadził do obrotu zabawkę - Rybki ze światłem Art. NO. MPH52238, kod EAN 5900368522389, co potwierdza zebrany materiał dowodowy.

Badania laboratoryjne przeprowadzone na zlecenie Warmińsko – Mazurskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów z siedzibą w Lublinie (sprawozdanie z badań nr 14/2017 z dnia 27 stycznia 2017 r.) wykazały, iż przedmiotowa zabawka nie spełnia wymagań określonych w pkt 5.1b, pkt 5.1c, pkt 5.4a normy PN-EN 71-1:2015-01 „Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne” oraz wymagań określonych w pkt 6a PN-EN 71-1:2011 „Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne”.

Należy wskazać, że w piśmie z dnia 28 marca 2017 r. zawiadamiającym stronę o wszczęciu postępowania omyłkowo nie wskazano, że badania laboratoryjne wykazały, że zabawka - Rybki ze światłem Art. NO. MPH52238, kod EAN 5900368522389, poza niespełnieniem wymagań normy PN-EN 71-1:2015-01 „Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne”, nie spełnia również wymagań normy PN-EN 71-1:2011 „Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne”.

Koszt badań laboratoryjnych przedmiotowej zabawki wyniósł 342,47 złotych (słownie: trzysta czterdzieści dwa złote i czterdzieści siedem groszy) na podstawie kosztorysu nr 4/2017 z dnia 27 stycznia 2017 r.

Należy wskazać, że w piśmie z dnia 28 marca 2017 r. omyłkowo wskazano, że koszt badań zabawki - Rybki ze światłem Art. NO. MPH52238, kod EAN 5900368522389 wyniósł 342,47 złotych (słownie: trzysta czterdzieści dwa złote i czterdzieści siedem groszy) na podstawie kosztorysu nr 14/2017, zamiast kosztorysu nr 4/2017.

Zgodnie z art. 10 ust. 1 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku domniemywa się, że wyrób spełnia określone wymagania, jeżeli jest zgodny z postanowieniami norm zharmonizowanych, ich częściami lub dokumentami, o których mowa w ust. 4.

Zgodnie z art. 4 pkt 28 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku przez wymagania należy rozumieć wymagania, o których mowa w bezpośrednio stosowanym unijnym prawodawstwie harmonizacyjnym lub w przepisach krajowych wdrażających unijne prawodawstwo harmonizacyjne. Zgodnie z art. 12 pkt 1 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku minister kierujący działem administracji rządowej właściwym ze względu na przedmiot oceny zgodności określi, w drodze rozporządzenia: wymagania dla wyrobów podlegających ocenie zgodności określonych w dyrektywach nowego podejścia.

Wymagania dla zabawek określono w wydanym na podstawie art. 12 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku, rozporządzeniu Ministra Rozwoju i Finansów z dnia 20 października 2016 r. w sprawie wymagań dla zabawek, które wdraża dyrektywę Parlamentu Europejskiego i Rady 2009/48/WE z dnia 18 czerwca 2009 r. w sprawie bezpieczeństwa zabawek (Dz. Urz. UE L 170 z dnia 30 czerwca 2009 r., str. 1, z późn. zm.).

Ustalenia kontroli, w wyniku której stwierdzono, że wyroby nie spełniają wymagań oraz, że podmiotem gospodarczym, który wprowadził do obrotu wyroby niezgodne z wymaganiami jest Przedsiębiorstwo Handlowo Usługowe „MERK – POL” Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie, a także fakt, że koszty badań laboratoryjnych zabawek poniósł Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, uzasadniały wszczęcie przez Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów na podstawie art. 76 ust. 1 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku postępowania administracyjnego w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki – Rybki ze światłem Art. NO. MPH52238, kod EAN 5900368522389, niezgodnej z wymaganiami określonymi w § 5 ust. 1 rozporządzenia w związku z pkt 1.2 załącznika nr 1 pkt 1 „Wymagania w zakresie właściwości fizycznych i mechanicznych” do rozporządzenia, pkt 1.4.2 i pkt 1.4.3 załącznika nr 1 pkt 1 do rozporządzenia, pkt 1.5 załącznika nr 1 pkt 1 do rozporządzenia oraz § 5 ust. 9 rozporządzenia w związku z pkt 7.2.1 załącznika nr 1 pkt 1 do rozporządzenia oraz na podstawie art. 74 ust. 1 i ust. 2 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku, postępowania administracyjnego w sprawie ustalenia opłaty za badania laboratoryjne zabawki Rybki ze światłem Art. NO. MPH52238, kod EAN 5900368522389.

Zgodnie z treścią § 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. Zgodnie natomiast z pkt 1.2 załącznika nr 1 pkt 1 „Wymagania w zakresie właściwości fizycznych i mechanicznych” do rozporządzenia, dostępne krawędzie, wystające części, przewody, kable i mocowania na zabawkach muszą być zaprojektowane i wyprodukowane w taki sposób, aby zminimalizować ryzyko zranienia na skutek kontaktu z nimi. Ponadto zgodnie z 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, natomiast zgodnie z pkt 1.4.3 załącznika 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. Zgodnie z treścią § 5 ust. 9 rozporządzenia, na zabawkach nie mogą być umieszczone ostrzeżenia, o których mowa w pkt 2.1 – pkt 7.11 załącznika nr 1 „Wymagania dla zabawek” do rozporządzenia, jeżeli są one sprzeczne z przewidywanym użytkowaniem zabawki, określonym na podstawie ich funkcji, rozmiarów i charakterystyki. Ponadto zgodnie z pkt 7.2.1 załącznika nr 1 do rozporządzenia, zabawki, które mogą być niebezpieczne dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy, są opatrzone ostrzeżeniem, takim, jak: „Nieodpowiednie dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy” lub „Nieodpowiednie dla dzieci w wieku poniżej 3 lat” lub ostrzeżeniem w formie symbolu graficznego.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wyznaczył stronie termin na przedstawienie dowodów potwierdzających wycofanie przedmiotowej zabawki z obrotu i jej zniszczenie oraz powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach wyrobu. Poinformowano ponadto stronę, jakie należy przedstawić dowody na okoliczność podjęcia przez nią działań.

Strona została pouczona o przysługujących jej prawach wglądu w akta sprawy, sporządzania z nich notatek, kopii lub odpisów oraz wypowiedzenia się, co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań. Strona postępowania nie skorzystała z prawa wypowiedzenia się co do zebranych dowodów i materiałów.

Kierowana do strony korespondencja została jej skutecznie doręczona.

W toku postępowania strona przedstawiła: zestawienie adresowe 6 odbiorców wyrobu, oraz liczbę sztuk wyrobów dostarczonych każdemu z odbiorców, wzór pisma skierowanego do kontrahentów wyrobu, jak również dowody potwierdzające poinformowanie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach w postaci wydruku komunikatu ze strony internetowej oraz wycinka z gazety o zasięgu ogólnopolskim. Strona nie przekazała natomiast żadnych dowodów potwierdzających wycofanie z obrotu zabawki Rybki ze światłem Art. NO. MPH52238, kod EAN 5900368522389 oraz zniszczenia wyrobu.

Stwierdzić zatem należy, iż strona pomimo świadomości, że wprowadzone przez nią do obrotu wyroby stwarzają zagrożenie dla użytkowników i wiedzy na temat dowodów, jakie należy przedstawić na potwierdzenie podjęcia wymaganych działań, nie współpracowała należycie z organem nadzoru rynku prowadzącym postępowanie w celu usunięcia zagrożenia jakie stwarzają zabawki, jak również nie podjęła niezwłocznie działań w celu wycofania z obrotu przedmiotowej zabawki oraz jej zniszczenia. Pismo zawiadamiające stronę o wszczęciu postępowania z dnia 28 marca 2017 r., w którym Prezes UOKiK wyznaczył stronie termin 30 dni na przedstawienie dowodów potwierdzających wycofanie z obrotu przedmiotowej zabawki i jej zniszczenie oraz powiadomienie konsumentów o stwierdzonej niezgodności zostało skutecznie doręczone stronie w dniu 3 kwietnia 2017 r. Pomimo wyznaczonego terminu, strona nie przekazała żadnych dowodów potwierdzających wycofanie wyrobu z obrotu oraz jego zniszczenie.

Wskazać należy, iż strona była już stroną postępowania administracyjnego prowadzonego przez Prezesa UOKiK oraz była należycie informowana o tym, jakie należy podjąć działania i jakie należy przedłożyć dowody na okoliczność wymaganych działań, jak również o tym, że przedstawione przez stronę dowody nie są wystarczające do uznania, że strona wycofała wyrób z obrotu oraz go zniszczyła. Prezes UOKiK zauważa ponadto, że strona miała wystarczająco dużo czasu na przedstawienie dowodów w toku postępowania.

Zgodnie z art. 84 ust. 2 pkt 2 i 5 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku jeżeli stwierdzono, że wyrób nie spełnia wymagań, a strona postępowania nie przedstawiła dowodów potwierdzających wycofanie wyrobu z obrotu lub użytku oraz zniszczenie wyrobu, organ nadzoru rynku prowadzący postępowanie może, w drodze decyzji nakazać wycofanie wyrobu z obrotu lub użytku oraz zniszczenie wyrobu. Zgodnie z art. 84 ust. 7 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i

nadzoru rynku jeżeli wymaga tego interes użytkowników wyrobu, organ prowadzący postępowanie nadaje decyzji, o której mowa w ust. 2, rygor natychmiastowej wykonalności.

Mając na uwadze, iż zabawka nie spełnia wymagań i stanowi zagrożenie dla zdrowia i życia użytkowników, z uwagi na to, iż stwarza ryzyko zranienia, zadławienia oraz uduszenia, a strona nie przedstawiła żadnych dowodów potwierdzających wycofanie przedmiotowego wyrobu z obrotu oraz jego zniszczenie, Prezes UOKiK uznał za niezbędne nakazanie stronie wycofania zakwestionowanego wyrobu z obrotu, którego celem jest zapobiegnięcie udostępniania wyrobu na rynku oraz zniszczenie wyrobu.

Ponadto z uwagi na interes użytkowników kwestionowanego wyrobu, który, z uwagi na stwierdzone niezgodności z wymaganiami może być zagrożony, gdyż zabawka Rybki ze światłem Art. NO. MPH52238, kod EAN 5900368522389, stwarza ryzyko: zranienia poprzez zaniżoną grubość linki przy zabawce oraz występowanie ostrego drutu; zadławienia użytkownika poprzez odcięcie mu dopływu powietrza w wyniku wewnętrznego zatkania przez odłączone części zaklinowane w ustach, gardle oraz uduszenia poprzez zewnętrzne zatkanie dróg oddechowych przez usta i nos w przypadku przyłgnięcia folii albo jej wchłonięcia, Prezes UOKiK uznał, że zachodzi konieczność nadania decyzji rygoru natychmiastowej wykonalności.

Zważywszy na to, że kwestionowana zabawka stwarza zagrożenie, mając na celu w szczególności usunięcie istniejącego zagrożenia dla zdrowia i życia użytkowników wyrobu, zastosowane przez Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów środki, należy uznać za adekwatne i proporcjonalne do stopnia zagrożenia powodowanego przez wyrób.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów określił termin i sposób poinformowania przez stronę postępowania o wykonaniu decyzji stosownie do przepisu art. 84 ust. 6 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku, zgodnie z którym w decyzji, o której mowa w ust. 2, organ nadzoru rynku prowadzący postępowanie określa termin i sposób poinformowania przez stronę postępowania o wykonaniu decyzji.

Dowodami potwierdzającymi wykonanie decyzji, które należy przedstawić Prezesowi UOKiK są: oryginały bądź potwierdzone za zgodność z oryginałem kopie faktur korygujących, a w razie braku wyrobów w ofercie sprzedaży odbiorcy, stosowne na tę okoliczność, podpisane

oświadczenia kontrahentów oraz dowody zniszczenia wyrobu (protokół utylizacji lub dowód oddania wyrobów do utylizacji wraz z oświadczeniem odnośnie ilości zutylizowanych sztuk wyrobu).

Decyzja ostateczna, zgodnie z art. 61 ust. 3 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku, stanowi podstawę wpisu do prowadzonego przez Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów rejestru wyrobów niezgodnych z wymaganiami lub stwarzających zagrożenie.

Zgodnie z art. 61 ust. 4 pkt 1 i pkt 2 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku Prezes UOKiK, na wniosek organu nadzoru rynku lub z urzędu, usuwa wpis z rejestru w przypadku gdy: strona postępowania, o którym mowa w art. 76 ust. 1 lub art. 85 ust. 1 wykaze, że wykonała decyzję ostateczną, o której mowa w art. 84 ust. 2 i art. 85 ust. 4; wpis usuwa się nie wcześniej niż po upływie 3 miesięcy od dnia przedstawienia odpowiednich informacji; podmiot gospodarczy, będący stroną postępowania, o którym mowa w art. 76 ust. 1 lub art. 85 ust. 1, zaprzestał prowadzenia działalności gospodarczej; wpis usuwa się nie wcześniej niż po upływie 24 miesięcy od dnia jego dokonania.

Treść przepisu art. 74 ust. 1 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku stanowi, iż w przypadku stwierdzenia, że wyrób nie spełnia wymagań lub stwarza zagrożenie, opłaty związane z badaniami ponosi podmiot gospodarczy, który wprowadził wyrób do obrotu lub oddał go do użytku. Opłaty ustala organ nadzoru rynku, który poniósł koszty badań (art. 74 ust. 2 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku). Zgodnie z treścią przepisu art. 74 ust. 3 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku, opłaty ustala się na podstawie uzasadnionych kosztów poniesionych w związku z badaniami wyrobu.

Badania laboratoryjne przeprowadzone na zlecenie Warmińsko – Mazurskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów z siedzibą w Lublinie (sprawozdanie z badań nr 14/2017 z dnia 27 stycznia 2017 r.) wykazały, iż przedmiotowa zabawka nie spełnia wymagań określonych w pkt 5.1b, pkt 5.1c i pkt 5.4a normy PN-EN 71-1:2015-01 „Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne” oraz pkt 6a normy PN-EN 71-1:2011 „Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne”.

Negatywny wynik badań laboratoryjnych wyrobu potwierdza zasadność poniesionych kosztów badań i obliguje organ nadzoru rynku do ustalenia opłaty za poniesione przez siebie koszty badań laboratoryjnych zabawki Rybki ze światłem Art. NO. MPH52238, kod EAN 5900368522389 oraz zobowiązania Przedsiębiorstwa Handlowo Usługowego „MERK – POL” Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie, do poniesienia opłaty związanej z badaniami ww. zabawki.

Przedsiębiorca Przedsiębiorstwo Handlowo Usługowe „MERK – POL” Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie, w związku z wprowadzeniem do obrotu zabawki – Rybki ze światłem Art. NO. MPH52238, kod EAN 5900368522389, niezgodnej z wymaganiami określonymi w § 5 ust. 1 rozporządzenia w związku z pkt 1.2 załącznika nr 1 pkt 1 „Wymagania w zakresie właściwości fizycznych i mechanicznych” do rozporządzenia, pkt 1.4.2 i pkt 1.4.3 załącznika nr 1 pkt 1 do rozporządzenia, pkt 1.5 załącznika nr 1 pkt 1 do rozporządzenia oraz § 5 ust. 9 rozporządzenia w związku z pkt 7.2.1 załącznika nr 1 pkt 1 do rozporządzenia, jest zobowiązany ponieść opłatę związaną z badaniami laboratoryjnymi tej zabawki.

Koszt badań laboratoryjnych przedmiotowej zabawki wyniósł 342,47 złotych (słownie: trzysta czterdzieści dwa złote i czterdzieści siedem groszy) i wynika ze sporządzonych przez Specjalistyczne Laboratorium Badania Zabawek Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów z siedzibą w Lublinie kosztorysu nr 4/2017 z dnia 27 stycznia 2017 r., w których dokonano kalkulacji kosztów biorąc pod uwagę uzasadnione koszty poniesione w związku z przeprowadzonymi badaniami.

W niniejszej sprawie koszty badań laboratoryjnych zabawki Rybki ze światłem Art. NO. MPH52238, kod EAN 5900368522389, poniósł Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, do którego zadań, zgodnie z art. 10 ust. 1 pkt 8 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. o Inspekcji Handlowej (t.j. Dz. U. z 2016 r., poz. 1059 z późn. zm.), należy prowadzenie laboratoriów kontrolno-analitycznych Inspekcji.

Na podstawie art. 63 ust. 3 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku w związku z art. 47 § 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. Ordynacja podatkowa (t.j. Dz. U. z 2017 r. poz. 201 z późn. zm.) Przedsiębiorstwo Handlowo Usługowe „MERK – POL” Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie, obowiązana jest uiścić kwotę **342,47 złotych** (słownie: trzysta czterdzieści dwa złote i czterdzieści siedem groszy) w terminie **14 dni** od dnia odebrania niniejszej decyzji na rachunek Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów: **NBP O/O WARSZAWA Nr 51 1010 1010 0078 7822 3100 0000**.

Zgodnie z art. 143 z dnia 14 czerwca 1960 r. – Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2016 r., poz. 23, z późn. zm.) - wniesienie wniosku o ponowne rozpatrzenie nie wstrzymuje obowiązku uiszczenia opłaty za badania laboratoryjne.

W tym stanie rzeczy orzeczono, jak w sentencji.

P o u c z e n i e

- 1) Na podstawie art. 127 § 3 oraz art. 129 § 2 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. – Kodeks postępowania administracyjnego, w związku z art. 63 ust. 2 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku, 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,
- 2) W przypadku, gdyby strona zamierzała zakwestionować tylko rozstrzygnięcie zawarte w pkt II sentencji decyzji, w zakresie nałożonego obowiązku poniesienia opłaty za badania laboratoryjne zabawki, strona może, na podstawie art. 74 ust. 2 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku oraz, w związku z art. 63 ust. 2 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku, na podstawie art. 127 § 3 w związku z art. 144 oraz na podstawie 141 § 2 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. – Kodeks postępowania administracyjnego, w terminie 7 dni od dnia doręczenia decyzji zwrócić się do Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów z wnioskiem o ponowne rozpatrzenie sprawy.

Z up. Prezesa UOKiK
Zastępca Dyrektora
Departamentu Nadzoru Rynku
Jadwiga Gunerka