



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR-730-71(11)/17/BB

Warszawa, 19 lipca 2017 r.

DECYZJA DNR-2/176/2017

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 2016 r., poz. 542 z późn. zm.) umarza wszczęte z urzędu postępowanie w sprawie wprowadzonej do obrotu przez ARPEX Sp. z o.o. z siedzibą w Gliwicach zabawki – *półmaska bajeczna nr KM7107, EVA-01HAL-2016, kod EAN 5907667217107*, 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, dalej: „rozporządzenie”) i w pkt 1.5 załącznika nr 1 do rozporządzenia oraz w § 5 ust. 9 rozporządzenia, w związku z wycofaniem wyrobu z obrotu oraz powiadomieniem użytkowników o stwierdzonych niezgodnościach,
- 2) na podstawie art. 97 ust. 4 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku odstępuje od nałożenia na ARPEX Sp. z o.o. z siedzibą w Gliwicach kary pieniężnej za wprowadzenie do obrotu zabawki – *półmaska bajeczna nr KM7107, EVA-01HAL-2016, kod EAN 5907667217107*, niezgodnej z wymaganiami określonymi w § 5 ust. 1 rozporządzenia i w pkt 1.5 załącznika nr 1 do rozporządzenia oraz w § 5 ust. 9 rozporządzenia, z uwagi na przedstawienie przez ww. przedsiębiorcę dowodów potwierdzających wykonanie postanowienia z dnia 4 kwietnia 2017 r.,
- 3) na podstawie art. 74 ust. 1 - 3 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku:
 - a) ustala wysokość opłaty za badania laboratoryjne zabawki – *półmaska bajeczna nr KM7107, EVA-01HAL-2016, kod EAN 5907667217107*, wykonane w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów w Lublinie, potwierdzone sprawozdaniem z badań nr 43/2017 z dnia 28 lutego 2017 r. – na kwotę 119,12 zł (słownie: sto dziewiętnaście złotych 12/100);

- b) zobowiązuje ARPEX Sp. z o.o. z siedzibą w Gliwicach, do poniesienia opłaty za badania laboratoryjne zabawki – *półmaska bajeczna nr KM7107, EVA-01HAL-2016, kod EAN 5907667217107*, w ustalonej wysokości **119,12 zł** (słownie: sto dziewiętnaście złotych 12/100);

UZASADNIENIE

W toku kontroli przeprowadzonej przez inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej we Wrocławiu Delegatura w Wałbrzychu w hipermarkecie TESCO w Szczawnie Zdroju, należącym do TESCO (Polska) Sp. z o.o. z siedzibą w Krakowie stwierdzono w ofercie handlowej m.in. przedmiotowy wyrób.

Kontrolowany zakupił wskazaną zabawkę w ilości 18 sztuk, za fakturą VAT nr FS1695/16/T/12 z dnia 21 grudnia 2016 r. od ARPEX Sp. z o.o. z siedzibą w Gliwicach, producenta wyrobów, w rozumieniu przepisu art. 4 pkt 20 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku (Dz. U. z 2016 r., poz. 542 z późn. zm., dalej: „ustawa o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku”), który stanowi, że producentem jest osoba fizyczna lub prawna albo jednostka organizacyjna nieposiadająca osobowości prawnej, która wytwarza wyrób albo dla której ten wyrób zaprojektowano lub wytworzono, w celu wprowadzenia go do obrotu lub oddania do użytku pod własną nazwą lub znakiem towarowym.

Półmaska bajeczna nr KM7107, EVA-01HAL-2016 to maska wykonana z kolorowej pianki z wyciętymi otworami na oczy. W tylnej części umieszczono elastyczną białą gumkę, służącą do mocowania maski na twarzy. Na opakowaniu wyrobu znajdowały się następujące informacje: znak CE, ostrzeżenie w formie symbolu graficznego dotyczące ograniczenia wiekowego „0-3”, Ostrzeżenie: „Produkt nieodpowiedni dla dzieci w wieku poniżej 3 lat. Wyrób zawiera małe części, które mogą zostać połknięte lub wchłonięte”, wyprodukowano w Chinach dla ARPEX Sp. z o.o., ul. Św. Urbana 16, 44-102 Gliwice, Polska, www.arpex.com.pl.

Badania laboratoryjne przeprowadzone przez Specjalistyczne Laboratorium Badania Zabawek z siedzibą w Lublinie Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (sprawozdanie z badań nr 43/2017 z dnia 28 lutego 2017 r.) wykazały, że zabawka *półmaska bajeczna nr KM7107, EVA-01HAL-2016, kod EAN 5907667217107* nie spełnia wymagań określonych w pkt 6a normy *PN-EN 71-1:2015-01 Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*, z uwagi na zaniżoną grubość folii opakowania (I arkusz – 0,0250 mm, II arkusz – 0,0251 mm przy wymaganej grubości 0,038 mm) oraz w pkt 7.1 i 7.2 ww. normy, ze względu na umieszczenie ostrzeżenia dotyczącego obecności małych elementów, podczas gdy zabawka nie zawiera małych, odłączalnych elementów.

Akta z kontroli przekazane zostały do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (dalej: UOKiK) celem wszczęcia postępowania administracyjnego na podstawie przepisów ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku.

Pismem z dnia 29 marca 2017 r. Prezes UOKiK zawiadomił ARPEX Sp. z o.o. z siedzibą w Gliwicach, dalej „strona postępowania, spółka”, o wszczęciu postępowania administracyjnego w sprawie:

- 1) wprowadzonej do obrotu zabawki – *półmaska bajeczna nr KM7107, EVA-01HAL-2016, kod EAN 5907667217107*, niezgodnej z wymaganiami określonymi w § 5 ust. 1 rozporządzenia oraz w pkt 1.5 załącznika nr 1 do rozporządzenia, ze względu na zaniżoną grubość folii opakowania, co stwarza ryzyko odcięcia dopływu powietrza i uduszenia przez zewnętrzne zatkanie dróg oddechowych przez usta i nos oraz niezgodnej z § 5 ust. 9 rozporządzenia, z uwagi na zamieszczenie ostrzeżenia sprzecznego z przewidywanym użytkowaniem wyrobu, tj. informacji o szczególnym zagrożeniu – obecności małych elementów,
- 2) nałożenia na stronę postępowania kary pieniężnej za wprowadzenie do obrotu ww. wyrobu niezgodnego z wymaganiami,
- 3) ustalenia opłaty za badania laboratoryjne zabawki - *półmaska bajeczna nr KM7107, EVA-01HAL-2016, kod EAN 5907667217107*.

Ze względu na stwierdzone niezgodności oraz zagrożenie stwarzane przez przedmiotowy wyrób, postanowieniem z dnia 4 kwietnia 2017 r. Prezes UOKiK wyznaczył stronie postępowania termin 30 dni na przedstawienie dowodów na okoliczność usunięcia niezgodności bądź wycofania zakwestionowanej zabawki z obrotu i powiadomienia konsumentów o istniejących nieprawidłowościach. Wyjaśnił ponadto, iż dowodami potwierdzającymi podjęcie powyższych działań będą: oświadczenie dotyczące ilości wyrobu wprowadzonego do obrotu, informacja o stanie jego posiadania, zestawienie odbiorców, faktury korygujące, oświadczenia odbiorców o braku wyrobów w ofercie sprzedaży bądź dowody usunięcia niezgodności oraz dowody powiadomienia konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach, w postaci: ogłoszenia prasowego i wydruku komunikatu ze strony internetowej.

Prezes UOKiK poinformował także stronę postępowania, iż organ nadzoru rynku odstąpi od nałożenia kary pieniężnej, jeżeli strona postępowania przedstawi dowody potwierdzające wykonanie wskazanego postanowienia.

Dnia 28 kwietnia 2017 r. wpłynęło do UOKiK pismo strony postępowania informujące o podjęciu działań w celu wycofania z obrotu zabawki - *półmaska bajeczna nr KM7107, EVA-01HAL-2016*. Spółka oświadczyła ponadto, że dokona zmiany treści ostrzeżenia umieszczonego na wyrobie, a folia opakowania zostanie zastąpiona folią o wymaganej grubości.

Do pisma załączono zestawienie kontrahentów wraz ze wskazaniem ilości zabawki przez nich zakupionej, informację o stanie magazynowym – 8686 szt. wyrobu, wydruk komunikatu ze strony internetowej, kopię ogłoszenia opublikowanego w Dzienniku Gazeta Prawna z dnia 20 kwietnia 2017 r. i faktury korygujące. Ze względu na dużą ilość odbiorców zabawki, strona postępowania zwróciła się o przedłużenie terminu na przedstawienie kompletnego materiału dowodowego potwierdzającego wycofanie wyrobu z obrotu, na co Prezes UOKiK wyraził zgodę, wyznaczając na powyższe dodatkowy termin 30 dni w postanowieniu z dnia 11 maja 2017 r.

Przy piśmie z dnia 16 czerwca 2017 r. spółka nadesłała faktury korygujące oraz oświadczenia kontrahentów o nieposiadaniu w ofercie sprzedaży zakwestionowanej zabawki. Wyjaśniła także, iż z 22372 szt. przedmiotowego wyrobu wprowadzonego do obrotu, wycofane zostało 9313 szt.

Prezes UOKiK poinformował stronę postępowania o przysługującym jej prawie do zapoznania się z aktami i wypowiedzenia się co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań oraz o możliwości przedstawienia stanowiska w sprawie, w piśmie z dnia 24 czerwca 2017 r.

Z przysługujących uprawnień strona postępowania nie skorzystała.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów ustalił i stwierdził:

Zgodnie z art. 79 ust. 1 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku, stroną postępowania jest wyłącznie podmiot gospodarczy, wobec którego postępowanie zostało wszczęte. Podmiotem gospodarczym, według art. 4 pkt 19 ww. ustawy jest producent, upoważniony przedstawiciel, importer, dystrybutor albo instalator.

Według art. 4 pkt 20 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku producentem jest osoba fizyczna lub prawna albo jednostka organizacyjna nieposiadająca osobowości prawnej, która wytwarza wyrób albo dla której ten wyrób zaprojektowano lub wytworzono, w celu wprowadzenia go do obrotu lub oddania do użytku pod własną nazwą lub znakiem towarowym. Przepis art. 4 pkt 26 ww. ustawy stanowi, że przez wprowadzenie do obrotu należy rozumieć udostępnienie wyrobu na rynku po raz pierwszy. Przez udostępnienie wyrobu na rynku należy natomiast rozumieć każde dostarczenie wyrobu w celu jego dystrybucji, konsumpcji lub używania na rynku państwa członkowskiego Unii Europejskiej lub państwa członkowskiego Europejskiego Porozumienia o Wolnym Handlu (EFTA) – strony umowy o Europejskim Obszarze Gospodarczym, w ramach działalności gospodarczej, odpłatnie lub nieodpłatnie (art. 4 pkt 23 ww. ustawy).

ARPEX Sp. z o.o. z siedzibą w Gliwicach jest producentem zabawki - *półmaska bajeczna nr KM7107, EVA-01HAL-2016, kod EAN 5907667217107*.

Przepis art. 5 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku stanowi, iż wyroby wprowadzane do obrotu lub oddawane do użytku muszą spełniać wymagania. Wymagania dla wyrobów podlegających ocenie zgodności określają przepisy wydane na podstawie art. 12 ww. ustawy. W przypadku zabawek, zastosowanie mają przepisy rozporządzenia Ministra Rozwoju i Finansów z dnia 20 października 2016 r. w sprawie wymagań dla zabawek.

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

Badania laboratoryjne przeprowadzone przez Specjalistyczne Laboratorium Badania Zabawek z siedzibą w Lublinie Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (sprawozdanie z badań nr 43/2017) wykazały, że zabawka *półmaska bajeczna nr KM7107* nie spełnia wymagań określonych w pkt 6a, 7.1 i 7.2 normy *PN-EN 71-1:2015-01*.

Stwierdzone niezgodności uzasadniały wszczęcie przez Prezesa UOKiK postępowania w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki - *półmaski bajecznej nr KM7107, EVA-01HAL-2016, kod EAN 5907667217107*, niezgodnej z wymaganiami zawartymi w § 5 ust. 1 rozporządzenia i w pkt 1.5 załącznika nr 1 do rozporządzenia oraz niezgodnej z § 5 ust. 9 rozporządzenia, a także postępowania w sprawie nałożenia na stronę postępowania kary pieniężnej i postępowania w sprawie ustalenia opłaty za badania laboratoryjne wyrobu.

Zgodnie z brzmieniem § 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. Według pkt 1.5 załącznika nr 1 do rozporządzenia, opakowania, w których znajdują się zabawki podczas sprzedaży detalicznej, nie mogą stwarzać ryzyka odcięcia dopływu powietrza ani uduszenia przez zewnętrzne zatkanie dróg oddechowych przez usta i nos. Przepis § 5 ust. 9 stanowi natomiast, że na zabawkach nie mogą być umieszczone ostrzeżenia, o których mowa w pkt 7.2.1 – 7.11 załącznika nr 1 do rozporządzenia, jeżeli są one sprzeczne z przewidywanym użytkowaniem zabawki, określonym na podstawie ich funkcji, rozmiarów i charakterystyki. W pkt 7.2.1 stwierdza się, że do ostrzeżenia „Nieodpowiednie dla dzieci w wieku poniżej 3 lat” dołącza się informację o szczególnych zagrożeniach, która może być umieszczona w instrukcji użytkowania.

Prezes UOKiK wyznaczył stronie postępowania termin na przedstawienie dowodów potwierdzających podjęcie działań dobrowolnych i wskazał, jakie dowody należy przedstawić dowody na powyższą okoliczność.

W toku postępowania administracyjnego strona postępowania wycofała zakwestionowaną zabawkę z obrotu i powiadomiła konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach. Oświadczyła także, że dokona zmiany treści ostrzeżenia umieszczonego na wyrobie, a folia opakowania zabawki zostanie zastąpiona folią o wymaganej grubości. Dowody przedstawione przez stronę postępowania, w postaci: zestawienia odbiorców, faktur korygujących na okoliczność zwrotu 9313 szt. wyrobu, oświadczeń kontrahentów o braku zabawki w ofercie handlowej oraz ogłoszenia prasowego i wydruku komunikatu internetowego, stanowią w ocenie Prezesa UOKiK wystarczającą podstawę do stwierdzenia, że przedmiotowy wyrób nie znajduje się w obrocie, a konsumenci zostali powiadomieni o istniejących niezgodnościach.

Zgodnie z 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 stwierdzi, że wyrób został wycofany z obrotu lub użytku, odzyskany, zniszczony lub powiadomiono użytkowników o stwierdzonych niezgodnościach.

Mając ponadto na względzie, iż przedłożone w toku postępowania dowody, stanowią o wykonaniu postanowienia Prezesa UOKiK z dnia 4 kwietnia 2017 r., Prezes UOKiK odstąpił od nałożenia na stronę postępowania kary pieniężnej, z tytułu wprowadzenia do obrotu wyrobu niezgodnego z wymaganiami.

Jak wynika z art. 97 ust. 4 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku, organ nadzoru rynku odstępuje od nałożenia kary pieniężnej, jeżeli podmiot gospodarczy, podlegający karze, przedstawił dowody potwierdzające wykonanie postanowienia, o którym mowa w art. 82 ust. 1 cyt. ustawy.

W związku z powyższym orzeczono, jak w sentencji.

Przepis art. 74 ust. 1 ustawy 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 o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku). Zgodnie z treścią przepisu art. 74 ust. 3 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku, opłaty ustala się na podstawie uzasadnionych kosztów poniesionych w związku z badaniami wyrobu.

Badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek z siedzibą w Lublinie Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (sprawozdanie z badań nr 43/2017 z dnia 28.02.2017 r.) wykazały niezgodność zabawki z wymaganiami.

Negatywny wynik badań laboratoryjnych potwierdza zasadność poniesionych kosztów badań i obliguje organ nadzoru rynku do ustalenia opłaty za powyższe badania i zobowiązania wprowadzającego do obrotu zabawkę, do jej uiszczenia.

W niniejszej sprawie, koszty badań laboratoryjnych zabawki – *półmaska bajeczna nr KM7107, EVA-01HAL-2016, kod EAN 5907667217107*, w wysokości **119,12 zł** (słownie: sto dziewiętnaście złotych 12/100) 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.

Wysokość opłaty za badania laboratoryjne została ustalona na podstawie kosztorysu nr 10/2017 z dnia 28 lutego 2017 r., sporządzonego przez Specjalistyczne Laboratorium Badania Zabawek z siedzibą w Lublinie Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów i wynosi 119,12 zł (słownie: sto dziewiętnaście złotych 16/100).

Przedsiębiorca ARPEX Sp. z o.o. z siedzibą w Gliwicach, w związku z wprowadzeniem do obrotu zabawki – *półmaska bajeczna nr KM7107, EVA-01HAL-2016, kod EAN 5907667217107*, nie spełniającej wymagań dla zabawek, określonych w § 5 ust. 1 rozporządzenia i w pkt 1.5 załącznika nr 1 do rozporządzenia oraz niezgodnej z § 5 ust. 9, jest zobowiązany ponieść opłatę związaną z badaniami laboratoryjnymi tej zabawki.

Na podstawie art. 63 ust. 3 ustawy 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) przedsiębiorca ARPEX Sp. z o.o. z siedzibą w Gliwicach, obowiązany jest uiszczyć kwotę **119,12 zł** (słownie: sto dziewiętnaście złotych 12/100) na rachunek Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów: **NBP O/O WARSZAWA Nr 51 1010 1010 0078 7822 3100 0000**, w terminie **14 dni** od dnia doręczenia niniejszej decyzji.

Zgodnie z art. 143 ustawy 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 związku z powyższym Prezes UOKiK orzekł, jak w sentencji.

Pouczenie

1. Na podstawie art. 127 § 3 w związku z art. 129 § 2 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. – Kodeks postępowania administracyjnego, w związku z art. 63 ust. 2 ustawy 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 3, w zakresie nałożonego obowiązku poniesienia opłaty za badania laboratoryjne zabawki, strona może, na podstawie art. 74 ust. 2 w związku z art. 63 ust. 2 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku, na podstawie art. 127 § 3 w związku z art. 144 oraz na podstawie art. 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
Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów
ZASTĘPCA DYREKTORA
Departamentu Nadzoru Rynku
Jadwiga Gunerka

Otrzymuje:

1. ARPEX Sp. z o.o.
ul. Św. Urbana 16
44-102 Gliwice

Do wiadomości:

1. Dolnośląski Wojewódzki
Inspektor Inspekcji Handlowej
(DW-KBP-NU.8361.11,37.2017)
2. a/a