



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR-730-31(9)/13/JWS

Warszawa, 26 sierpnia 2013 r.

DECYZJA DNR-2/ 165 /2013

Na podstawie art. 41c ust. 3 pkt 1 i 4 oraz ust. 9 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o systemie oceny zgodności (tekst jedn. Dz. U. z 2010 r. Nr 138, poz. 935 ze zm.), po przeprowadzeniu postępowania administracyjnego wszczętego z urzędu w sprawie wprowadzenia do obrotu przez „MALTI” Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Katowicach, zabawki produkcji chińskiej – *ZABAWKA (grzechotki), NGZ8444079*, kod EAN 5900232890701, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów

1) nakazuje przedsiębiorcy „MALTI” Sp. z o.o. z siedzibą w Katowicach:

- a) wycofanie z obrotu zabawki - *ZABAWKA (grzechotki), NGZ8444079*, kod EAN 5900232890701, 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. Nr 83, poz. 454 ze zm.);
- b) powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach w formie ogłoszenia o rozmiarach minimum 7/7 cm, o treści: „*MALTI Sp. z o.o. z siedzibą w Katowicach informuje, iż wprowadzona do obrotu zabawka – ZABAWKA (grzechotki), NGZ8444079, kod EAN 5900232890701, nie spełnia wymagań określonych w rozporządzeniu Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (Dz.U. Nr 83, poz. 454 ze zm.), z uwagi na pojawienie się, w wyniku badania, małych elementów, które w przypadku ich połknięcia stanowią zagrożenie udławienia lub uduszenia się dziecka oraz na niewłaściwy kształt i rozmiar uchwytów grzechotek, co może powodować ryzyko uduszenia dziecka poprzez odcięcie mu dopływu powietrza w wyniku wewnętrznego zatkania spowodowanego zaklinowaniem się zabawki w ustach lub gardle. Ogłoszenie publikuje się w związku z decyzją Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów nr DNR-2/165/2013 z dnia 26 sierpnia 2013 r.*” Powyższe ogłoszenie powinno

zostać zamieszczone w trzech dziennikach (gazetach) o zasięgu ogólnopolskim, w terminie 14 dni od dnia doręczenia niniejszej decyzji;

2) nadaje decyzji rygor natychmiastowej wykonalności.

UZASADNIENIE

W toku kontroli przeprowadzonej w dniach 29 października - 13 listopada 2012 r. w sklepie przy ul. Marii Konopnickiej 8 w Suwałkach, należącym do Anety Chmielewskiej prowadzącej działalność gospodarczą pod nazwą: PHU „GROSIK” Aneta Chmielewska w Suwałkach, inspektorzy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Białymstoku, Delegatura w Suwałkach stwierdzili w ofercie handlowej, m.in. zabawkę - *ZABAWKA (grzechotki)*, NGZ8444079, kod EAN 5900232890701.

Z załączonej do akt sprawy faktury INVOICE NO.: S205/10436-1/1 z dnia 16 stycznia 2012 r. wynikało, że ww. zabawka zakupiona została przez MALTI Sp. z o.o., Grzybowska 76/78, 00-844 Warszawa w ilości 384 szt. od chińskiego przedsiębiorcy UNI-REGENT HOLDINGS LTD., ADD: SHOP 14-19, UG/F SOUTH SEAS CENTRE, 75 MODY ROAD, TSIMSHATSUI, KOWLOON, HONG KONG (dowód: akta kontroli karta 22).

Przedmiotowy wyrób jest to zestaw składający się z trzech identycznych grzechotek o kształtach przypominających marakasy, wykonanych ze sztywnego plastiku w kolorach pomarańczowym i zielonym. W górnej części grzechotek znajdują się stylizowane otwory położone tak, że imitują rysy twarzy. Wewnątrz każdej grzechotki znajduje się plastikowa kula zawierająca metalowe kulki.

Opakowanie zabawki stanowi foliowa torba. Na opakowaniu znajdują się następujące napisy:

- nazwa wyrobu: „*ZABAWKA*” NGZ 8444079”;
- kod kreskowy 5900232890701;
- oznakowanie CE;
- znak graficzny ostrzegawczy dotyczący wieku (0-3);
- „*NOWA – Sosnowiec, Braci Mieroszewskich 50, tel.: 32 3605566, NOWA-Piaseczno-Puławska 38, tel.: 22 7138800, WWW.e-nowa.pl*”;
- dane importera: „*MALTI sp. z o.o., ul. Grzybowska 76/78, 00-844 Warszawa. Polska*”;
- kraj produkcji: „*Wyprodukowano w ChRL*”;
- informacje i ostrzeżenia: „*Zgodność z zasadniczymi wymogami dla zabawek określonymi w Rozporządzeniu Ministra Gospodarki i Polityki Społecznej z dnia 14 listopada 2003 r. dotyczącym bezpieczeństwa zabawek. UWAGA! Używaj zabawek*”

zgodnie z przeznaczeniem. Zachowaj instrukcję zabawki. Zabawka nieodpowiednia dla dzieci poniżej 3 roku życia. Zawiera drobne elementy. Używać wyłącznie pod opieką rodziców”.

Zważywszy, iż zgodnie z wytycznymi Komitetu Technicznego ds. Bezpieczeństwa Zabawek (Raport *PKN-CEN/CR 14379:2007 Klasyfikacja zabawek. Wytyczne.*), zabawki o prostych wzorach, przeznaczone do wykorzystania w łóżeczku lub kojcu, łatwe do chwytania małymi rączkami, potrząsania, grzechotania lub ściskania, w tym m.in. grzechotki, są klasyfikowane do kategorii V – Zabawki dla niemowląt do oglądania, chwytania i/lub ściskania przeznaczone dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy, na zlecenie Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Białymstoku, Delegatura w Suwałkach przedmiotową zabawkę poddano badaniom laboratoryjnym o surowszych parametrach, właściwym dla zabawek dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy.

Badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów w Lublinie (sprawozdanie z badań nr 358/2012) wykazały, że *ZABAWKA NGZ 8444079*, kod EAN 5900232890701 jest niezgodna z wymaganiami określonymi w następujących punktach normy PN-EN 71:2011 *Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*”:

- pkt 5.1b, z uwagi na pojawienie się w wyniku badania wytrzymałości udarowościowej elementów, które całkowicie mieszczą się w cylindrze do badania małych części;
- pkt 5.8, z uwagi na niewłaściwy kształt i rozmiar elementów zabawki (uchwyty grzechotek wystają poza podstawę wzornika A i B), (dowód: akta kontroli karty 70-76).

W związku ze stwierdzonymi niezgodnościami, Podlaski Wojewódzki Inspektor uznał, iż wyrób nie spełnia wymagań określonych w rozporządzeniu Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (zwanego dalej „rozporządzeniem MG”) i przekazał akta z przeprowadzonej kontroli Prezesowi Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów w celu wszczęcia postępowania administracyjnego na podstawie przepisów ustawy o systemie oceny zgodności.

W oparciu o przekazany materiał dowodowy, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów pismem z dnia 29 marca 2013 r. zawiadomił „MALTI” Sp. z o.o. z siedzibą w Katowicach (zwanego dalej także „stroną postępowania”) o wszczęciu z urzędu postępowania administracyjnego w sprawie wprowadzenia do obrotu wyrobu niespełniającego wymagań określonych w następujących punktach załącznika nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia MG:

1. pkt 1.4.2. i pkt 1.4.3., z uwagi na pojawienie się, w wyniku badania wytrzymałości udarowościowej, małych elementów, które w przypadku ich połącznienia stanowią zagrożenie udławienia lub uduszenia się dziecka;
2. pkt 1.4.2., z uwagi na niewłaściwy kształt i rozmiar uchwytów grzechotek, co może powodować ryzyko uduszenia dziecka poprzez odcięcie mu dopływu powietrza w wyniku wewnętrznego zatkania spowodowanego zaklinowaniem się zabawki w ustach lub gardle (dowód: karty 20-21).

Jednocześnie w ww. zawiadomieniu Prezes UOKiK zwrócił się do strony o przekazanie w terminie 7 dni pozostałych dowodów zakupu ww. wyrobu (faktury, dokumenty SAD) wraz z pełną listą dystrybutorów przedmiotowej zabawki ze wskazaniem ilości wyrobów dostarczonych każdemu odbiorcy i okresu, w którym były one wprowadzane do obrotu.

Pomimo prawidłowego doręczenia stronie przedmiotowego zawiadomienia w dniu 04 kwietnia 2013 r., strona nie udzieliła żadnej odpowiedzi, jak również nie przekazała wymaganych dokumentów.

Postanowieniem z dnia 09 maja 2013 r., znak DNR-730-31(3)/13/JWS Prezes UOKiK wyznaczył stronie postępowania termin 21 dni na usunięcie niezgodności ww. wyrobu bądź wycofanie go z obrotu oraz powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach na stronie internetowej www.malti.pl oraz w jednym dzienniku (gazecie) o zasięgu ogólnopolskim. Strona została poinformowana, jakie należy przedstawić dowody na okoliczność podjętych działań (dowód: karty 22-27).

Mając na uwadze, że pomimo upływu terminu wyznaczonego w ww. postanowieniu strona ani nie udzieliła odpowiedzi, ani nie przedstawiła żadnych dowodów potwierdzających usunięcie niezgodności lub wycofanie z obrotu kwestionowanej zabawki, Prezes UOKiK w piśmie z dnia 23 lipca 2013 r. powiadomił stronę, że przed wydaniem decyzji kończącej postępowanie, przysługuje jej zgodnie z art. 10 § 1 Kodeksu postępowania administracyjnego, prawo do zapoznania się ze zgromadzonymi aktami sprawy, prawo wypowiedzenia się, co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłaszanych żądań w terminie 10 dni od dnia otrzymania pisma. Ponadto wskazał, iż zgodnie z art. 21 ust. 3 rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (WE) NR 765/2008 z dnia 09 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.), strona przed wydaniem decyzji ma możliwość w odpowiednim terminie, nie krótszym niż 10 dni, przedstawienia swojego stanowiska w sprawie (dowód: karta 34).

Należy zaznaczyć, iż powyższe pismo w trybie art. 44 kpa zostało uznane za doręczone w dniu 08 sierpnia 2013 r. (dowód: karta 35).

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów ustalił i stwierdził:

Zgodnie z treścią przepisu art. 41a ust. 1 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o systemie oceny zgodności, zwanej dalej „ustawą 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.

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.

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 wymienionej ustawy. W przypadku zabawek, zastosowanie mają przepisy rozporządzenia Ministra Gospodarki w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek.

Badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów w Lublinie (Sprawozdanie z badań Nr 358/2012) wykazały niezgodność ww. zabawki z pkt 5.1b i pkt 5.8 normy PN-EN 71-1:2011 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne.*”

Stwierdzone niezgodności uzasadniały wszczęcie przez Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów postępowania administracyjnego w sprawie wprowadzenia do obrotu przez „MALTI” Sp. z o.o. z siedzibą w Katowicach, zabawki - *ZABAWKA (grzechotki), NGZ8444079*, kod EAN 5900232890701, niespełniającej wymagań określonych w 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, małych elementów, które w przypadku połknięcia stanowią zagrożenie udławienia lub uduszenia się dziecka, jak również na niewłaściwy kształt i rozmiar uchwytów grzechotek, co może powodować ryzyko uduszenia dziecka poprzez odcięcie mu dopływu powietrza w wyniku wewnętrznego zatkania spowodowanego zaklinowaniem się zabawki w ustach lub gardle.

Przepis pkt 1.4.2. załącznika nr 1 „*Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa*” do rozporządzenia MG stanowi, 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 z treści przepisu pkt 1.4.3. ww. załącznika wynika, 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.

Rozporządzenie Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek stanowi implementację Dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady 2009/48/WE z dnia 18 czerwca 2009 r. w sprawie bezpieczeństwa zabawek (Dz.U.UE.L.09.170.1). Stwierdzone niezgodności naruszają przepisy części I „Właściwości fizyczne i mechaniczne” Załącznika II „Wymagania szczegółowe w zakresie bezpieczeństwa” do ww. dyrektywy, określone w :

- 1) pkt 4 lit. c stanowiącego, iż zabawki i ich części muszą mieć takie wymiary, aby nie stwarzać ryzyka uduszenia poprzez odcięcie dopływu powietrza w wyniku wewnętrznego zatkania przez przedmioty zaklinowane w ustach lub gardle, albo przedmioty, które utkwily przy wejściu do dolnych dróg oddechowych;
- 2) pkt 4 lit. d stanowiącego, iż zabawki, które są specjalnie przeznaczone dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy i ich części składowe oraz wszelkie dające się odłączyć elementy tych zabawek, muszą posiadać takie wymiary, aby uniemożliwić ich połknięcie lub przedostanie się do dróg oddechowych.

W toku postępowania przed Prezesem Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów powiadomiono stronę o możliwości podjęcia działań zmierzających do usunięcia niezgodności wyrobu lub wycofania go z obrotu oraz powiadomienia o stwierdzonych niezgodnościach, i wyznaczono jej termin na ich podjęcie. Poinformowano również, jakie należy przedstawić dowody na okoliczność podjętych działań, w tym o konieczności nadsyłania w toku postępowania dowodów spełniających wymagania określone w art. 41a ust. 4 ustawy o systemie oceny zgodności. Przedsiębiorca również został pouczone o przysługującym mu prawie brania czynnego udziału w każdym stadium postępowania, a w szczególności o prawie wypowiedzenia się, co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłaszania żądań, a także przeglądania akt sprawy oraz sporządzania z nich notatek i odpisów. Strona jednak z tych praw nie skorzystała.

Bezspornym jest, że kwestionowana zabawka, biorąc pod uwagę umiejętności dzieci poniżej 3 roku życia, nie spełnia zasadniczych wymagań bezpieczeństwa i zagraża zdrowiu jej użytkowników – małych dzieci. W tym okresie życia, dzieci chętnie wkładają przedmioty do buzi, a połknięcie małego elementu może spowodować zadławienie lub uduszenie. Natomiast elementy zabawki o nieodpowiedniej formie geometrycznej mogą się zaklinować w ustach lub gardle dziecka powodując jego uduszenie.

Strona do końca trwania postępowania nie przedstawiła żadnych dowodów świadczących o usunięciu niezgodności lub wycofaniu zabawki z obrotu oraz powiadomieniu

konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach. Tym samym nie udowodniła, że zabawek nie ma w obrocie lub usunięto niezgodności, a użytkownicy zostali poinformowani o możliwych zagrożeniach.

Mając na uwadze, iż kwestionowana zabawka stanowi dla jej użytkowników (małych dzieci) poważne zagrożenie uduszenia albo udławienia, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów uznał za niezbędne nakazanie stronie wycofania zakwestionowanego wyrobu z obrotu oraz powiadomienia konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach. W świetle art. 19 ust. 2 akapit 1 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. Urz. UE L 218/30 z dnia 13 sierpnia 2008 r.), organy nadzoru rynku podejmują stosowne środki w celu ostrzeżenia w odpowiednim terminie użytkowników na ich terytorium o odkrytym przez nie zagrożeniu związanym z danym produktem w celu zmniejszenia ryzyka zranienia lub innych szkód. Zaś zgodnie z treścią art. 20 ust. 1 ww. rozporządzenia, państwa członkowskie zapewniają, że produkty stwarzające poważne zagrożenie, wymagające szybkiej interwencji, włącznie z zagrożeniem, którego skutki nie są odczuwalne bezpośrednio, są wycofane z obrotu lub odzyskiwane, lub że ich udostępnianie na ich rynku jest zabronione, oraz informują o tym niezwłocznie Komisję Europejską.

Interes użytkowników kwestionowanej zabawki, jakimi są małe dzieci, wymaga ostrzeżenia ich przed niebezpieczeństwami udławienia albo uduszenia, które są związane z użytkowaniem zabawki. W związku z tym, Prezes UOKiK uznał, iż zachodzi konieczność nadania decyzji rygoru natychmiastowej wykonalności i orzekł jak w sentencji.

Zgodnie z art. 41c ust. 3 pkt 1 i 4 ustawy o systemie oceny zgodności, jeżeli w wyniku kontroli stwierdzono, że wyrób nie spełnia zasadniczych, szczegółowych lub innych wymagań, a strona nie podjęła działań, o których mowa w art. 41b ust. 1, organ prowadzący postępowanie może w drodze decyzji nakazać wycofanie wyrobu z obrotu lub użytku oraz nakazać stronie postępowania powiadomienie konsumentów lub użytkowników wyrobu o stwierdzonych niezgodnościach z zasadniczymi, szczegółowymi lub innymi wymaganiami, określając termin i sposób powiadomienia. Zgodnie z art. 41 c ust. 9 ustawy o systemie oceny zgodności, jeżeli wymaga tego interes konsumentów lub użytkowników wyrobu, organ prowadzący postępowanie nadaje decyzji, o której mowa w ust. 3, rygor natychmiastowej wykonalności.

Mając na uwadze niezgodności występujące w wyrobie, zastosowane przez Prezesa UOKiK środki, należy uznać za adekwatne i proporcjonalne do stopnia zagrożenia

powodowanego przez wyrób. Powiadomienie konsumentów ma na celu odwrócenie grożącego niebezpieczeństwa dla zdrowia i życia użytkowników.

Decyzja ostateczna, zgodnie z art. 39a ust. 3 pkt 1 ustawy o systemie oceny zgodności, stanowi podstawę wpisu do prowadzonego przez Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów rejestru wyrobów niezgodnych z zasadniczymi, szczegółowymi i innymi wymaganiami. Prezes UOKiK usuwa wpis z rejestru na wniosek organu wyspecjalizowanego lub z urzędu, gdy osoba wprowadzająca wyrób do obrotu wykaże, że wykonała decyzję, nie wcześniej niż po upływie 3 miesięcy od dnia przedstawienia odpowiednich informacji. W przypadku niepodjęcia działań, wpis usuwa się nie wcześniej niż po upływie 12 miesięcy od dnia przeprowadzenia kontroli mającej na celu sprawdzenie, czy decyzja została wykonana (art. 39a ust. 4 pkt 1 i pkt 2 ustawy o systemie oceny zgodności).

Pouczenie

Na podstawie art. 127 § 3 oraz 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.

Z up. Prezesa UOKiK
Wiceprezes
Małgorzata Kozak

Otrzymuje:

„MALTI” Sp. z o.o.
ul. Stanisława Moniuszki 4/3
40-005 Katowice

Do wiadomości:

1. Aneta Chmielewska
PHU „GROSIK”
ul. M.Konopnickiej 8
16-400 Suwałki
2. Podlaski
Wojewódzki Inspektor
Inspekcji Handlowej
dot.: PU.833.1.1.2013
- 3.aa