



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR-730-34(10)/14/KK

Warszawa, 9 lipca 2014 r.

DECYZJA DNR-2/127/2014

Na podstawie art. 41c ust. 2 pkt 2 w związku z art. 38 ust. 3 pkt 1 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o systemie oceny zgodności (tekst jednolity: Dz. U. z 2010 r. Nr 138, poz. 935 ze zm.) po przeprowadzeniu postępowania administracyjnego Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów umarza postępowanie przeciwko Przedsiębiorstwu Handlowo Usługowemu „MERK-POL” Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Warszawie, w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki: Zestaw instrumentów Art. No. MPC 42384, NO. 03626, kod EAN 5900368423846, niezgodnej z zasadniczymi wymaganiami określonymi w § 8 ust. 7 rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (Dz. U. z 2011 r. Nr 83, poz. 454) oraz ze szczegółowymi wymaganiami określonymi w pkt 1.4.2 i pkt 1.4.3 załącznika nr 1 „Szczegółowe wymagania bezpieczeństwa” do ww. rozporządzenia, w związku z wycofaniem z obrotu ww. wyrobu.

UZASADNIENIE

W toku kontroli przeprowadzonej przez inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Lublinie, Delegatura w Zamościu u Joanny Jaroszyńskiej, prowadzącej działalność gospodarczą pod nazwą Joanna Jaroszyńska – Przedsiębiorstwo Wielobranżowe „EWENTEX” w Zamościu, stwierdzono w ofercie handlowej zabawkę: Zestaw instrumentów Art. No. MPC 42384, NO. 03626, kod EAN 5900368423846.

W trakcie kontroli ustalono, że kontrolowany przedsiębiorca, na podstawie faktury VAT nr 03176/13 z dnia 22 października 2013 r., dokonał zakupu przedmiotowej zabawki od Przedsiębiorstwa Handlowo Usługowego „MERK-POL” Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Warszawie. Ponadto Lubelski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej w toku kontroli uzyskał następujące dokumenty: fakturę nr K044/37310/4 z dnia 30 sierpnia 2013 r., świadczącą o zakupie przez Przedsiębiorstwo Handlowo Usługowe „MERK-POL” Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Warszawie 360 szt. ww. zabawki od IDEAL HOLDINGS (HK) Ltd., Room 14-15, UG/F, South Seas Centre, 75 Mody Road, Tsimshatsui East, Kowloon, Hong Kong; poświadczony zgłoszenie celne z dnia 8 października 2013 r.; deklarację zgodności.

Przedmiotowa zabawka to zestaw kolorowych instrumentów muzycznych, w skład którego wchodzi: trąbka, bębenek, dwa marakasy oraz dwie pałeczki perkusyjne. Trąbka, o wielkości około 15 cm, składa się z korpusu do którego przymocowane są stożkowy ustnik, rozszerzona końcówka oraz atrapa trzech przycisków (nieruchomych). Bębenek, o średnicy korpusu około 13 cm, wykonany jest z tworzywa sztucznego. Korpus bębena w kolorze pomarańczowym (oklejony wizerunkami misia), posiada naciągi membrany – metalowe sprężyny oraz dwie membrany z przezroczystego cienkiego tworzywa sztucznego. Na obu membranach widnieje rysunek grającego na bębnie misia z napisem „BAND”. Na bębnie - wytłoczony numer No. 03626. Różowe pałeczki perkusyjne mają długość około 14 cm. Marakasy, o wielkości około 12 cm, mają korpus i rączkę o długości około 6 cm, wewnątrz korpusu znajdują się elementy grzechoczące.

Na opakowaniu wyrobu umieszczono m.in. następujące informacje i napisy: znak CE; znak graficzny ostrzegawczy dotyczący wieku 0-3; nazwa: Zestaw instrumentów Art. No. MPC42384, kod EAN: 5900368423846, Made in China; Producent: TANXIAOHUAN Toys Factory, Chenghai District, Shantou City, Guangdong Province, China; importer: PHU MERK-POL Sp. z o.o., ul. Lucerny 25/27, 04-687 Warszawa; „Ostrzeżenie! Zawiera małe elementy - niebezpieczeństwo połknięcia; Z zabawki dziecko może korzystać tylko pod opieką dorosłych”; Made in China.

Lubelski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej, mając na uwadze cechy i funkcje zabawki mianowicie to, że jest to zabawka prosta w użytkowaniu, wymagająca łatwego rodzaju działania w celu wydawania dźwięku: uderzenia pałeczkami w bębenek, potrząśnięcia marakasami, czy dmuchnięcia w ustnik trąbki, posiłkując się wytycznymi Komitetu Technicznego ds. Bezpieczeństwa Zabawek (*Raport PKN-CEN CR 14379:2007 „Klasyfikacja Zabawek. Wytyczne”, Tablica 21: „Zabawki – instrumenty muzyczne” – Kategoria T*) stwierdził, iż ww. zabawka jest przeznaczona dla dzieci poniżej 36 miesięcy.

W związku z powyższymi ustaleniami, przekazano zabawkę do badań laboratoryjnych z uwzględnieniem wymagań określonych dla dzieci poniżej 3 lat.


Zgodnie z wytycznymi Komitetu Technicznego ds. Bezpieczeństwa Zabawek (*Raport PKN-CEN CR 14379:2007 „Klasyfikacja Zabawek. Wytyczne”*) zabawki wydające proste dźwięki, wymagające łatwego rodzaju działania np. dmuchnięcia, naciśnięcia, potrząśnięcia, uderzenia, takie jak np. marakasy, bębenki, prosta trąbka zaklasyfikowane są Kategorii T „Zabawki – instrumenty muzyczne”, z której wynika, że ta kategoria zabawki jest właściwa dla dzieci poniżej 36 miesięcy. Zgodnie natomiast z pkt 8.1 normy PN-EN 71-1:2011 „Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne” gdy występują uzasadnione wątpliwości co do tego, dla jakiej grupy wiekowej zabawka jest przeznaczona, zabawka musi być poddana badaniom o surowszych parametrach.

Badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów z siedzibą w Lublinie (sprawozdanie z badań nr 353/2013) wykazały, że ww. zabawka nie spełnia następujących wymagań normy PN-EN 71-1:2011 „Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne”, tj.:

- a) pkt 4.7c, z uwagi na obecność zadziorów,
- b) pkt 4.11b, z uwagi na oddzielenie się w wyniku badania wytrzymałości na rozciąganie od trąbki ustnika, mieszczącego się całkowicie w cylindrze do badania małych części,
- c) pkt 5.1b, z uwagi na pojawienie się w wyniku badań małych elementów, mieszczących się całkowicie w cylindrze do badania małych części - podczas badania wytrzymałości na rozciąganie od bębena oddzieliła się metalowa sprężynka, natomiast podczas badania wytrzymałości na udarność marakasy rozpadły się na części,
- d) pkt 5.8, z uwagi na niewłaściwy kształt i rozmiar marakasów (uchwyty marakasów wystają poza podstawę wzornika A),
- e) pkt 7.1, z uwagi na to, iż zabawka posiada ostrzeżenie (słowne oraz znak graficzny ostrzegawczy dot. wieku (0-3), sprzeczne z zamierzonym użytkowaniem zgodnie z jej funkcją, rozmiarem i charakterystyką.

Mając na uwadze powyższe Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów uznał za zasadne wszczęcie postępowania i pismem z dnia 11 lutego 2014 r. zawiadomił Przedsiębiorstwo Handlowo Usługowe „MERK-POL” Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Warszawie, zwaną dalej także „stroną”, o wszczęciu postępowania, w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki: Zestaw instrumentów

Art. No. MPC 42384, NO. 03626, kod EAN 5900368423846, niezgodnej z następującymi wymaganiami rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (Dz. U. z 2011 r. Nr 83, poz. 454), zwanego dalej także „rozporządzeniem”, tj.:

- a) zasadniczymi wymaganiami określonymi w § 8 ust. 7, z uwagi na umieszczenie na zabawce ostrzeżeń „Zabawka nieodpowiednia dla dzieci poniżej 3 lat” oraz w formie symbolu graficznego , o których mowa w pkt 2.1 załącznika nr 3 „Wymagania dotyczące instrukcji i ostrzeżeń” ww. rozporządzenia, które są sprzeczne z przewidywanym użytkowaniem zabawki, określonym na podstawie jej funkcji, rozmiarów i charakterystyki,
- b) szczegółowymi wymaganiami określonymi w nw. przepisach załącznika nr 1 „Szczegółowe wymagania bezpieczeństwa” do rozporządzenia, tj.:
 - pkt 1.4.2, z uwagi na niewłaściwy kształt i rozmiar marakasów (uchwyty marakasów wystają poza podstawę wzornika A), co stwarza ryzyko uduszenia poprzez odcięcie użytkownikowi dopływu powietrza w wyniku wewnętrznego zatkania przez zabawkę zaklinowaną w ustach lub gardle dróg oddechowych,
 - pkt 1.4.3, z uwagi na oddzielenie się w wyniku badania od trąbki ustnika, mieszczącego się całkowicie w cylindrze do badania małych części, który może zostać połknięty lub przedostać się do dróg oddechowych,
 - pkt 1.4.2 i pkt 1.4.3, z uwagi na pojawienie się w wyniku badania małych elementów, mieszczących się całkowicie w cylindrze do badania małych części, które mogą zostać połknięte lub przedostać się do dróg oddechowych, co stwarza ryzyko uduszenia poprzez odcięcie użytkownikowi dopływu powietrza w wyniku wewnętrznego zatkania dróg oddechowych.

W piśmie zawiadamiającym o wszczęciu postępowania Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów zwrócił się do strony z prośbą o udzielenie informacji, czy przekazana w toku kontroli Inspekcji Handlowej faktura nr K044/37310/4 z dnia 30 sierpnia 2013 r., stanowi jedyny dokument na podstawie którego dokonano zakupu ww. wyrobu. Ponadto zwrócono się do strony z prośbą o podanie informacji o stanie posiadania ww. wyrobu, jak i nadesłanie ewentualnie istniejących pozostałych dowodów zakupu przedmiotowego wyrobu, a także pełnej listy odbiorców z dokładnymi danymi adresowymi ze

wskazaniem ilości wyrobu dostarczonego każdemu z nich i okresu, w którym były one sprzedane.

Strona pomimo upływu wyznaczonego terminu nie udzieliła wymaganych informacji oraz nie przedstawiła wymaganych dokumentów.

Postanowieniem z dnia 14 marca 2014 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wyznaczył stronie postępowania termin 21 dni na usunięcie niezgodności zabawki z wymaganiami lub wycofanie jej z obrotu oraz powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach. Strona została poinformowana, jakie należy przedstawić dowody na okoliczność podjętych przez nią działań. Ponadto zwrócono się do strony z prośbą o udzielenie informacji wymaganych w piśmie zawiadamiającym o wszczęciu postępowania.

W dniu 7 kwietnia 2014 r. wpłynęło do organu prowadzącego postępowanie pismo strony z dnia 3 kwietnia 2014 r., w którym poinformowała, że faktura nr K044/37310/4 z dnia 30 sierpnia 2013 r. przekazana w toku kontroli Lubelskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej, stanowi jedyny dowód zakupu ww. zabawki. Strona dodała, że została sporządzona lista odbiorców przedmiotowego wyrobu oraz pismo informujące o stwierdzonych niezgodnościach ww. zabawki, a także zostało zamieszczone ogłoszenie w prasie oraz na stronie internetowej. W powyższym piśmie strona zadeklarowała, że niezwłocznie prześle dowody w sprawie. Do pisma dołączono wycinek ogłoszenia zamieszczonego w prasie o zasięgu ogólnopolskim oraz wzór pisma skierowanego do odbiorców.

Pismem z dnia 14 kwietnia 2014 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wezwał stronę do przedstawienia dowodów, potwierdzających wycofanie z obrotu kwestionowanej zabawki. Ponadto zwrócił się do niej z prośbą o ponowne nadesłanie pisma z dnia 3 kwietnia 2014 r. podpisanego przez osobę uprawnioną do reprezentacji spółki lub przekazanie pełnomocnictwa dla osoby udzielającej wyjaśnień w powyższym piśmie wraz z dowodem uiszczenia opłaty skarbowej.

W dniu 8 maja 2014 r. strona nadesłała do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów listę odbiorców, zawierającą dane 14 kontrahentów wraz z zestawieniem rozchodu, potwierdzone za zgodność z oryginałem kopie faktur korygujących i oryginały oświadczeń odbiorców o nieposiadaniu na stanie magazynowym przedmiotowej zabawki. Ponadto przekazała pismo z dnia 3 kwietnia 2014 r. spełniające wymogi formalne.

Pismem z dnia 9 maja 2014 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów poinformował stronę 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:

Przepis art. 41a ust. 1 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o systemie oceny zgodności, zwaną dalej „ustawą o systemie oceny zgodności” stanowi, iż 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.

Przedsiębiorstwo Handlowo Usługowe „MERK-POL” Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Warszawie jest importerem zabawki: Zestaw instrumentów Art. No. MPC 42384, NO. 03626, kod EAN 5900368423846.

Zgodnie z 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. Natomiast zgodnie z art. 5 pkt 21 ustawy o systemie oceny zgodności, 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.

Lubelski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej, mając na uwadze cechy i funkcje ww. zabawki uznał, że jest ona przeznaczona dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy i przekazał ją do badań laboratoryjnych z uwzględnieniem wymagań określonych dla dzieci poniżej 3 lat.


Badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów z siedzibą w Lublinie (sprawozdanie z badań nr 353/2013) wykazały, że ww. zabawka nie spełnia następujących wymagań normy PN-EN 71-1:2011 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*”, tj.:

- a) pkt 4.11b, z uwagi na oddzielenie się w wyniku badania wytrzymałości na rozciąganie od trąbki ustnika, mieszczącego się całkowicie w cylindrze do badania małych części,

- b) pkt 5.1b, z uwagi na pojawienie się w wyniku badań małych elementów, mieszczących się całkowicie w cylindrze do badania małych części - podczas badania wytrzymałości na rozciąganie od bębna oddzieliła się metalowa sprężynka, natomiast podczas badania wytrzymałości na udarność marakasy rozpadły się na części,
- c) pkt 5.8, z uwagi na niewłaściwy kształt i rozmiar marakasów (uchwyty marakasów wystają poza podstawę wzornika A),
- d) pkt 7.1, z uwagi na to, iż zabawka posiada ostrzeżenie (słowne oraz znak graficzny ostrzegawczy dot. wieku (0-3), sprzeczne z zamierzonym użytkowaniem zgodnie z jej funkcją, rozmiarem i charakterystyką.

Przedmiotowa zabawka jest opatrzona ostrzeżeniem, wskazującym na to, że jest nieodpowiednia dla dzieci poniżej 3 lat, które wprowadza w błąd użytkowników, gdyż ww. wyrób, z uwagi na swoje cechy i funkcje jest przeznaczony dla dzieci poniżej 36 miesięcy. W wyniku przeprowadzonych badań ww. zabawki stwierdzono, że nie spełnia ona wymagań określonych dla tej kategorii wiekowej. Dzieci w wieku poniżej 3 lat mają tendencję do wkładania różnych przedmiotów do ust, dlatego zabawki przeznaczone dla nich i ich części, a także wszelkie dające się oddzielić elementy zabawek powinny mieć wymiary uniemożliwiające ich połknięcie, przedostanie się do dróg oddechowych, czy też zaklinowanie w ustach lub gardle, co może skutkować zadławieniem się dziecka czy uduszeniem.

Stwierdzone niezgodności uzasadniały wszczęcie przez Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów postępowania przeciwko Przedsiębiorstwu Handlowo Usługowemu „MERK-POL” Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Warszawie, w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki: Zestaw instrumentów Art. No. MPC 42384, NO. 03626, kod EAN 5900368423846, niezgodnej z zasadniczymi wymaganiami określonymi w § 8 ust. 7 rozporządzenia oraz ze szczegółowymi wymaganiami określonymi w pkt 1.4.2 i pkt 1.4.3 załącznika nr 1 „Szczegółowe wymagania bezpieczeństwa” do rozporządzenia.

Przepis § 8 ust. 7 rozporządzenia stanowi, że na zabawkach nie mogą być umieszczone ostrzeżenia, o których mowa w pkt 2.1-11 załącznika nr 3 rozporządzenia, jeżeli są one sprzeczne z przewidywanym użytkowaniem zabawki, określonym na podstawie ich funkcji, rozmiarów i charakterystyki. Punkt 2.1 załącznika nr 3 określa, że zabawki, które mogą być niebezpieczne dla dzieci poniżej 36 miesięcy, są opatrzone ostrzeżeniem, takim jak: „Nieodpowiednie dla dzieci poniżej 36 miesięcy” lub „Nieodpowiednie dla dzieci w wieku poniżej 3 lat” lub ostrzeżeniem w formie następującego symbolu graficznego: . Do

ostrzeżenia dołącza się informację o szczególnych zagrożeniach, która może być umieszczona w instrukcji użytkownika.

Pkt 1.4.2 załącznika nr 1 „Szczegółowe wymagania bezpieczeństwa” do rozporządzenia stanowi, iż 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. Zgodnie z pkt 1.4.3 załącznika nr 1 „Szczegółowe wymagania bezpieczeństwa” 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.

W toku prowadzonego postępowania przed Prezesem Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów strona nie kwestionowała, że ww. zabawka nie spełnia wymagań określonych w rozporządzeniu i podjęła działania mające na celu wycofanie z obrotu przedmiotowej zabawki oraz powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach. Na dowód podjętych działań przedstawiła listę odbiorców, zawierającą dane 14 kontrahentów wraz z zestawieniem rozchodu, potwierdzone za zgodność z oryginałem kopie faktur korygujących, świadczące o zwrocie przez 2 kontrahentów łącznie 16 szt. ww. zabawki, oryginały oświadczeń 14 odbiorców o nieposiadaniu na stanie magazynowym przedmiotowej zabawki i wycinek ogłoszenia zamieszczonego w prasie z gazety o zasięgu ogólnopolskim. Ponadto strona zamieściła wymagane ogłoszenie na swojej stronie internetowej.

Przedstawione przez stronę dowody są wystarczające do stwierdzenia, iż przedmiotowy wyrób został wycofany i nie będzie udostępniany przez stronę postępowania, a konsumencie zostali poinformowani o stwierdzonych niezgodnościach ww. wyrobu.

Zgodnie z art. 41c 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.

Zgodnie z art. 38 ust. 3 pkt 1 ustawy o systemie oceny zgodności postępowanie w sprawie 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 (tekst jednolity: 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

Otrzymują:

PHU „MERK-POL” Sp. z o.o.
ul. Bychowska 2A
04-523 Warszawa

Do wiadomości:

1. Lubelski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej
(nr akt kontroli: ZA-NB.8361.33.2013, ZA-NB.8361.2.2014)
2. a/a