



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR-730-148(19)/13/KZ

Warszawa, 24 października 2013 r.

Decyzja DNR-2/205/2013

Na podstawie art. 41 c ust. 2 pkt 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o systemie oceny zgodności (Dz. U. z 2010 r. Nr 138, poz. 935 ze zm.) Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów umarza wszczęte z urzędu postępowanie w sprawie wprowadzenia do obrotu przez przedsiębiorcę „F.H. MIDEX” Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Krakowie, zabawki Pianinko na baterie, ITEM. NO. B558817PL/962C, kod EAN 5900733330397, niezgodnej z wymaganiami określonymi w pkt 1.4.2 i 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. z 2011 r. Nr 83, poz. 454 ze zm.), w związku z wycofaniem wyrobów z obrotu.

UZASADNIENIE

W toku kontroli przeprowadzonej w dniach 4 marca 2013 r. - 30 kwietnia 2013 r. w hurtowni zabawek należącej do Zakładu Usługowo-Handlowego „ALMA SERWIS” Kubica, Wajda, Zontek Spółka jawna z siedzibą w Bielsku-Białej, inspektorzy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Katowicach, Delegatura w Bielsku-Białej, stwierdzili w ofercie handlowej zabawki Pianinko na baterie, ITEM. NO. B558817PL/962C, kod EAN 5900733330397. Z okazanego przez kontrolowanego dokumentu wynika, iż wyroby zostały zakupione od przedsiębiorcy „F.H. MIDEX” Sp. z o.o. z siedzibą w Krakowie, na podstawie faktury VAT nr FR/00132/13 z dnia 30 stycznia 2013 r., który zakupił przedmiotowe zabawki od HUADA TOYS IMP.&EXP.TRADING CO., LTD. Tongyi Road, Guangyi District, Chenghai Area, Shantou City, Guangdong, China w ilości 3360 sztuk.

Pianinko na baterie, ITEM. NO. B558817PL/962C, kod EAN 5900733330397 - to organki w kształcie domku, wykonane ze sztywnego kolorowego tworzywa sztucznego. Zabawka posiada komin, uchwyt uformowany w daszek oraz kolorowe przyciski w kształcie

główek zwierząt, a także klawisze. Na klawiszach umieszczono kolorowe naklejki. W spodniej części zabawki znajduje się przedział na baterie, zamknięty pokrywą zabezpieczoną metalową śrubką. Po zamontowaniu baterii zabawka świeci i wydaje różne dźwięki. Opakowanie wyrobu stanowi tekturowe pudełko z wyciętym okienkiem. Na opakowaniu zabawki naklejono trzy etykiety zawierające m.in.: dane adresowe importera FH. MIDEX Sp. z o.o., dane producenta chińskiego ZHUANGLIN TOYS FACTORY, znak CE, 18m+, ITEM NO: B558817PL/962C, Pianinko na baterie, kod EAN, informacje: „Obsługa i montaż zgodnie z rysunkiem na opakowaniu – jeżeli istnieje taka konieczność (...) Zabawka przeznaczona dla dzieci w wieku powyżej 18 miesięcy ze względu na rozwój motoryki dziecka oraz poziom funkcjonalności zabawki” oraz instrukcję obsługi zabawki na baterie. W przedziale na baterie wytłoczono symbol baterii w proporcjonalnej wielkości z zaznaczeniem ich biegunowości oraz 1,5V AA size.

Badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek z siedzibą w Lublinie Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (sprawozdanie z badań nr 96/2013) wykazały, że ww. zabawka nie spełnia wymagań pkt 5.1b normy PN-EN 71-1:2011 „Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne”, z uwagi na pojawienie się w wyniku badania małego elementu (odłamał się kawałek daszku), mieszczącego się całkowicie w cylindrze do badania małych części, co stwarza ryzyko uduszenia w przypadku połknięcia lub przedostania się do dróg oddechowych.

Akta z przeprowadzonej kontroli przekazano do UOKiK celem wszczęcia postępowania administracyjnego.

Pismem z dnia 3 czerwca 2013 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów zawiadomił F.H. MIDEX Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością w Krakowie (zwaną dalej także „stroną”) o wszczęciu z urzędu postępowania administracyjnego w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki Pianinko na baterie, ITEM. NO. B558817PL/962C, kod EAN 5900733330397, niezgodnej z zasadniczymi wymaganiami określonymi w pkt 1.4.2 i 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. z 2011 r. Nr 83, poz. 454 ze zm.), zwanego dalej „rozporządzeniem”. Zwrócił się także do strony o przekazanie wszystkich dowodów zakupu wyrobu oraz dostarczenie listy adresowej odbiorców przedmiotowej zabawki ze wskazaniem ilości dostarczonej każdemu z nich i okresu, w którym były one wprowadzane do obrotu.

W dniu 21 czerwca 2013 r. do organu prowadzącego postępowanie wpłynęło pismo, w którym strona poinformowała, iż faktura NO: HD1244441 z dnia 20 września 2012 r.

stanowi jedyny dowód zakupu ww. zabawki i przedłożyła zestawienie jej odbiorców. Oświadczyła ponadto, iż zakwestionowany wyrób „*przeszedł pozytywne badania dla zabawek przeznaczonych dla dzieci poniżej 3 roku w Chinach o czym zapewnił dostawca*” i zwróciła się o nadesłanie sprawozdania z badań. Do pisma załączono pełnomocnictwo wraz z dowodem uiszczenia opłaty skarbowej oraz zestawienie sprzedaży wyrobów.

Pismem z dnia 25 czerwca 2013 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów przekazał stronie sprawozdanie z badań nr 96/2013 z dnia 15 kwietnia 2013 r.

Prezes UOKiK postanowieniem z dnia 5 lipca 2013 r., wydanym na podstawie art. 41b ust. 1 w związku z art. 38 ust. 3 pkt 1 i art. 43 b ustawy o systemie oceny zgodności, wyznaczył stronie postępowania termin 21 dni na usunięcie niezgodności ww. wyrobów albo wycofanie ich z obrotu oraz powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach z zasadniczymi wymaganiami i wyjaśnił, jakie należy przedstawić dowody na powyższą okoliczność.

W piśmie z dnia 31 lipca 2013 r. strona poinformowała Prezesa UOKiK, iż skontaktuje się z odbiorcami przedmiotowych zabawek w celu uzyskania oświadczeń dotyczących posiadania tych wyrobów. Ponadto zobowiązała się do nadesłania potwierdzenia zamieszczenia ogłoszenia w gazecie i wycofania wyrobów z obrotu. Do pisma załączono wzór oświadczenia skierowanego do odbiorców zabawki.

Pismem z dnia 12 sierpnia 2013 r. strona nadesłała oświadczenia dystrybutorów dotyczące posiadania przedmiotowych zabawek oraz faktury korygujące, poświadczające zwrot wyrobów do strony. Ponadto strona przekazała wydruk ogłoszenia z gazety.

W piśmie z dnia 21 sierpnia 2013 r. Prezes UOKiK zwrócił się do strony o przekazanie listy adresowej dystrybutorów przedmiotowych zabawek, z uwagi na to, iż w nadesłanym dokumencie sprzedaży brakowało adresów odbiorców.

Pismem z dnia 2 września 2013 r. strona przesłała zestawienie odbiorców wraz z adresami oraz przekazała kolejne oświadczenia dystrybutorów oraz faktury korygujące.

Pismami z dnia 24 września, 1 października, 3 października 2013 r. strona nadesłała kolejne oświadczenia oraz kserokopie kart z książki nadawczej, potwierdzające wysłanie pism do pozostałych odbiorców zabawki: dwóch fundacji i szkoły z prośbą o informację czy posiadają przedmiotowe wyroby.

W piśmie z dnia 16 października 2013 r. Prezes UOKiK zawiadomił stronę o przysługującym jej prawie do zapoznania się z aktami i prawie do wypowiedzenia się co do zebranych dowodów i materiałów.

Faxem z dnia 21 października 2013 r. strona poinformowała, iż w dniu 6 czerwca 2013 r. posiadała na stanie magazynowym 364 sztuki wyrobu. W toku postępowania

wystawiła faktury korygujące na 231 sztuk wyrobu. Obecnie posiada 596 sztuk przedmiotowej zabawki, które zostały zablokowane i zostaną zniszczone. Do pisma został dołączony dokument dotyczący zwrotów wyrobów do strony.

W dniu 21 października 2013 r. do UOKiK wpłynęło pismo od strony poświadczające nadanie przesyłki listowej do jednego z odbiorców zabawek wraz z kserokopią kart z książki nadawczej.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów ustalił i stwierdził:

Zgodnie z art. 41a ust. 1 ustawy o systemie oceny zgodności, stroną postępowania w sprawie wprowadzonych do obrotu wyrobów niezgodnych z zasadniczymi, szczegółowymi lub innymi wymaganiami jest osoba, która wprowadziła wyrób do obrotu.

Przedsiębiorca „F.H. MIDEX” Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Krakowie jest importerem zabawki Pianinko na baterie, ITEM. NO. B558817PL/962C, kod EAN 5900733330397.

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. Zaś zgodnie z art. 5 pkt 21 ustawy o systemie oceny zgodności, importerem jest osoba fizyczna lub prawna albo jednostka organizacyjna nieposiadająca osobowości prawnej, mająca 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.

Badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek z siedzibą w Lublinie Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (sprawozdanie z badań nr 96/2013) wykazały, że ww. zabawka nie spełnia wymagań pkt 5.1b normy PN-EN 71-1:2011 „Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne”.

W opinii Prezesa UOKiK zebrany materiał dowodowy pozwalał stwierdzić, iż przedmiotowa zabawka nie spełnia zasadniczych wymagań określonych w pkt 1.4.2 i 1.4.3 załącznika nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia.

Wskazane przepisy załącznika Nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia stanowią:

- pkt 1.4.2, 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;
- pkt 1.4.3, iż 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;

Stwierdzone niezgodności uzasadniały wszczęcie przez Prezesa UOKiK postępowania administracyjnego mającego na celu doprowadzenie do wycofania wyrobów z obrotu lub usunięcia niezgodności oraz powiadomienia konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach z zasadniczymi wymaganiami.

W toku postępowania administracyjnego strona przedstawiła listę odbiorców przedmiotowej zabawki. Nadesłała oświadczenia dystrybutorów o braku wyrobu na stanie magazynowym. Od dystrybutorów, którzy złożyli oświadczenia o posiadaniu przedmiotowej zabawki, strona odebrała 231 sztuk wyrobów i wystawiła faktury korygujące. Ponadto przedstawiła dowód wysłania przesyłek listowych do pozostałych odbiorców zabawek. Zgromadzone w toku postępowania dowody, w ocenie Prezesa UOKiK, są wystarczające do uznania, iż brak jest obecnie w obrocie kwestionowanego wyrobu.

Zgodnie z art. 41 a ust. 4 ustawy o systemie oceny zgodności dowodem z dokumentu może być tylko oryginał dokumentu lub jego kopia poświadczona przez organ administracji publicznej, notariusza, adwokata, radcę prawnego, rzecznika patentowego, doradcę podatkowego lub upoważnionego pracownika przedsiębiorcy. W imieniu przedsiębiorcy na mocy upoważnienia w sprawie działał pełnomocnik (upoważnienie w aktach sprawy K-10).

W świetle art. 2 pkt 15 rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (WE) NR 765/2008 z dnia 9 lipca 2008 r. ustanawiającego wymagania w zakresie akredytacji i nadzoru rynku 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.) przez wycofanie z obrotu należy rozumieć również to, że kwestionowany wyrób nie będzie udostępniany na rynku.

Zgodnie z art. 41c ust. 2 pkt 2 ustawy o systemie oceny zgodności, organ prowadzący postępowanie wydaje decyzję o umorzeniu postępowania, jeżeli stwierdzi, że niezgodność wyrobu z zasadniczymi, szczegółowymi lub innymi wymaganiami została usunięta bądź wyrób został wycofany z obrotu.

W związku z powyższym Prezes UOKiK orzekł, jak w sentencji.

P o u c z e n i e

Na podstawie art. 127 § 3 w związku z 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. 43 b 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