



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR-730-137(9)/10/KZ

Warszawa, 9 grudnia 2010 r.

DECYZJA DNR-2/270/2010

Na podstawie art. 41c ust. 3 pkt 1 i 4 oraz art. 41c ust. 9 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o systemie oceny zgodności (Dz. U. z 2004 r. Nr 204, poz. 2087 ze zm.), po przeprowadzeniu postępowania administracyjnego wszczętego z urzędu w sprawie wprowadzenia do obrotu zabawki samolot No.223-4 (Art. No. MPE 593078), kod EAN 5900368593075, przez importera Przedsiębiorstwo Handlowo-Usługowe „MERK-POL” Sp. z o. o. z siedzibą w Warszawie

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów

1) przedsiębiorcy temu nakazuje:

a) wycofanie z obrotu zabawki – samolot No.223-4 (Art. No. MPE 593078), kod EAN 5900368593075, niezgodnej z zasadniczymi wymaganiami określonymi w § 9 ust. 1 i 2 rozporządzenia Ministra Gospodarki, Pracy i Polityki Społecznej z dnia 14 listopada 2003 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (Dz. U. Nr 210, poz. 2045 ze zm.), z uwagi na pojawienie się w wyniku badania małego elementu, którego połknięcie lub wprowadzenie do jakiegokolwiek otworu w ciele dziecka może stanowić ryzyko uduszenia albo udławienia oraz § 9 ust. 2 ww. rozporządzenia, z uwagi na zaniżoną grubość folii opakowania, stwarzającą ryzyko uduszenia;

b) powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach z zasadniczymi wymaganiami, w formie ogłoszenia w ramce o treści: *„Przedsiębiorstwo Handlowo-Usługowe „MERK-POL” Sp. z o. o. z siedzibą w Warszawie, ul. Bychowska 2A, informuje, iż zabawka – samolot No.223-4 (Art. No. MPE 593078), kod EAN 5900368593075, nie spełnia zasadniczych wymagań określonych w rozporządzeniu Ministra Gospodarki, Pracy i Polityki Społecznej z dnia 14 listopada 2003 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek, z uwagi na pojawienie się w wyniku badania małego elementu, którego połknięcie lub wprowadzenie do jakiegokolwiek otworu w ciele dziecka może stanowić ryzyko uduszenia*

albo udławienia oraz z uwagi na zaniżoną grubość folii opakowania, stwarzającą ryzyko uduszenia''.

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 u przedsiębiorcy „RUCH” S.A. z siedzibą w Warszawie, oddział RUCH S.A. Kujawy w Bydgoszczy, inspektorzy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Bydgoszczy, stwierdzili w ofercie handlowej zabawkę samolot No.223-4 (Art. No. MPE 593078), kod EAN 5900368593075.

Zabawka wyprodukowana została przez LIXIN TOYS FACTORY DONGHU INDUSTRIAL AREA, CHENGHAI ZONE, SHANTOU CITY, GUANGDONG CHINA, zaś zakupiona przez importera Przedsiębiorstwo Handlowo-Usługowe „MERK-POL” Sp. z o. o. z siedzibą w Warszawie od IDEAL HOLDINGS (HK) LIMITED ADD: UNIT 13,5/F., HOUSTON CENTER, 63 MODY RD, TSIMSHATSUI EAST, KOWLOON, HONGKONG.

Zabawka samolot No.223-4 (Art. No. MPE 593078), kod EAN 5900368593075, to zabawka do popychania, składająca się z plastikowego helikoptera, który porusza się na dwóch kółkach oraz śmigła osadzonego na metalowych prętach o średnicy ok. 3 mm. W zestawie jest rurka do popychania, którą poprzez plastikową kształtkę należy połączyć z zabawką, a na końcu rurki osadzić kabłąkowy uchwyt. Na zabawce umieszczono papierowe naklejki pokryte folią. Na opakowaniu znajdują się następujące napisy: „SAMOŁOT Art. No. MPE 593078, kod EAN 5900368593075, Made in China, HAPPY STAR, Importer: P.HU „MERK-POL” Sp. z o. o., 05-070 Sulejówek, ul. Szklarniowa 57, kraj pochodzenia Chiny, znak CE, znak graficzny ostrzegawczy dotyczący wieku (0-3), Zabawka nieodpowiednia dla dzieci poniżej 3 lat. Uwaga! Zawiera małe elementy- niebezpieczeństwo połknięcia. Z zabawki dziecko może korzystać tylko pod opieką dorosłych. Opakowanie nie jest zabawką – nie udostępniać do zabawy. Obsługa i montaż zgodnie z rysunkiem na opakowaniu. Prosimy o zachowanie opakowania w celach informacyjnych. Oznakowanie zabawki jest zgodne z ww. normą w zakresie nie obejmującym określenia kategorii wiekowej”.

Mając na uwadze funkcje i cechy charakterystyczne zabawki (zabawka na kołach, łatwa do poruszania i toczenia) oraz posiłkując się wytycznymi Komitetu Technicznego ds. Bezpieczeństwa Zabawek (Raport PKN-CEN/CR 14379:2007 „Klasyfikacja Zabawek.

Wytyczne’’), Wojewódzki Inspektorat Inspekcji Handlowej w Bydgoszczy zlecił laboratorium przeprowadzenie badań o surowszych parametrach tj. na zgodność z wymaganiami dla zabawek przeznaczonych dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy.

Badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów z siedzibą w Lublinie (sprawozdanie z badań nr 164/2010) wykazały, że ww. zabawka nie spełnia wymagań określonych w normie PN-EN 71-1+A8:2009 „Bezpieczeństwo zabawek. Część I: Właściwości mechaniczne i fizyczne’’:

- 1) pkt 5.1 b, z uwagi na pojawienie się w wyniku badania małego elementu, który mieści się całkowicie w cylindrze do badania małych części,
- 2) pkt 6 a, z uwagi na zaniżoną grubość folii opakowania.

Pismem z dnia 13 lipca 2010 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów powiadomił importera Przedsiębiorstwo Handlowo-Usługowe „MERK-POL’’ Sp. z o. o. z siedzibą w Warszawie, zwanego dalej także „stroną’’, o wszczęciu postępowania administracyjnego w sprawie wprowadzenia do obrotu przez ww. importera zabawki samolot No.223-4 (Art. No. MPE 593078), kod EAN 5900368593075, niezgodnej z zasadniczymi wymaganiami określonymi w § 9 ust. 1 i 2 rozporządzenia Ministra Gospodarki, Pracy i Polityki Społecznej z dnia 14 listopada 2003 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (Dz. U. Nr 210, poz. 2045 ze zm.), zwanego dalej „rozporządzeniem’’, z uwagi na pojawienie się w wyniku badania małego elementu, którego połknięcie lub wprowadzenie do jakiegokolwiek otworu w ciele dziecka może stanowić ryzyko uduszenia albo zadławienia oraz § 9 ust. 2 rozporządzenia, z uwagi na zaniżoną grubość folii opakowania, stwarzającą ryzyko uduszenia.

Jednocześnie w dniu 13 lipca 2010 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wydał postanowienie, w którym wyznaczył stronie postępowania termin 21 dni na usunięcie niezgodności lub wycofanie wyrobu z obrotu. Strona została poinformowana, jakie należy przedstawić dowody na okoliczność podjętych przez nią działań.

Zawiadomienie o wszczęciu postępowania oraz postanowienie zostały stronie prawidłowo doręczone.

Pismem z dnia 25 sierpnia 2010 r. Prezes UOKiK poinformował stronę, iż z uwagi na nieprzedstawienie dowodów, potwierdzających usunięcie niezgodności lub wycofanie z obrotu kwestionowanego wyrobu, zamierza wydać na podstawie art. 41c ust. 3 pkt 1 i 4 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o systemie oceny zgodności (Dz. U. z 2004 r. Nr 204, poz. 2087 ze zm.) decyzję nakazującą wycofanie przedmiotowego wyrobu z obrotu oraz

powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach. Ponadto poinformował, iż 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 w terminie nie krótszym niż 10 dni ma możliwość przedstawienia swojego stanowiska w sprawie. Prezes UOKiK poinformował stronę o przysługującym jej prawie do zapoznania się z aktami i prawie do wypowiedzenia się co do zebranych dowodów i materiałów.

Pismem z dnia 28 września 2010 r. strona poinformowała Prezesa UOKiK, iż sporządziła listę dystrybutorów zabawki samolot No.223-4 (Art. No. MPE 593078), kod EAN 5900368593075 oraz pismo do nabywców z prośbą o wycofanie z obrotu przedmiotowego wyrobu. Ponadto strona zobowiązała się do przysyłania w następnej korespondencji oświadczeń dystrybutorów o nieposiadaniu przedmiotowego wyrobu oraz faktur korygujących. Do pisma załączono wzór pisma skierowanego do dystrybutorów oraz wydruk komputerowy, na którym wymieniono odbiorców zabawki.

Pismem z dnia 7 października 2010 r. Prezes UOKiK poinformował iż nadesłane przez stronę pismo zostało podpisane jedynie przez wiceprezesa p. Tadeusza Janek, a zgodnie z odpisem aktualnym z rejestru przedsiębiorców do reprezentacji „MERK-POL” spółka z o.o. uprawniony jest prezes zarządu samodzielnie lub dwóch członków zarządu łącznie lub członek zarządu łącznie z prokurentem. W związku z powyższym, Prezes UOKiK zwrócił się z prośbą o ponowne nadesłanie ww. pisma podpisanego przez osoby uprawnione do reprezentacji spółki. Jednocześnie poprosił o ponowne nadesłanie listy dystrybutorów, z uwagi na to, że przekazany wydruk komputerowy nie zawierał danych adresowych kontrahentów. Ponadto Prezes UOKiK wyznaczył termin do dnia 12 listopada 2010 r. na nadesłanie dowodów potwierdzających, iż zabawka samolot No.223-4 (Art. No. MPE 593078), kod EAN 5900368593075, nie znajduje się już w obrocie, tj. faktur korygujących lub oświadczeń odbiorców o nieposiadaniu w sprzedaży przedmiotowego wyrobu.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów ustalił i stwierdził:

Przedsiębiorstwo Handlowo-Usługowe „MERK-POL” Sp. z o. o. z siedzibą w Warszawie jest importerem wprowadzającym do obrotu zabawkę samolot No.223-4 (Art. No. MPE 593078), kod EAN 5900368593075.

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, importerm 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.

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 ww. ustawy. W przypadku zabawek, zastosowanie mają przepisy rozporządzenia Ministra Gospodarki, Pracy i Polityki Społecznej z dnia 14 listopada 2003 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek.

Badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów z siedzibą w Lublinie (sprawozdanie z badań nr 164/2010) wykazały, że ww. zabawka nie spełnia wymagań określonych w pkt 5.1 b oraz pkt 6 a normy PN-EN 71-1:2005+A8:2009 „Bezpieczeństwo zabawek. Część I: Właściwości mechaniczne i fizyczne”.

Stwierdzone niezgodności uzasadniały wszczęcie przez Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów postępowania w sprawie wyrobu niezgodnego z zasadniczymi wymaganiami określonymi w § 9 ust. 1 i 2 rozporządzenia, z uwagi na pojawienie się w wyniku badania małego elementu, którego połknięcie lub wprowadzenie do jakiegokolwiek otworu w ciele dziecka może stanowić ryzyko uduszenia albo zadławienia oraz § 9 ust. 2 rozporządzenia, z uwagi na zaniżoną grubość folii opakowania, stwarzającą ryzyko uduszenia.

Przepis § 9 ust. 1 ww. rozporządzenia stanowi, że zabawki i ich części składowe oraz wszelkie odłączalne ich części, służące do zabawy dla dzieci w wieku do lat 3, muszą mieć takie wymiary, aby nie było możliwe ich połknięcie lub wprowadzenie do jakiegokolwiek otworu w ciele dziecka.

Przepis § 9 ust. 2 rozporządzenia stanowi, że zabawki, ich części, a także opakowania, w których są wprowadzone one do obrotu, nie mogą powodować ryzyka uduszenia albo udławienia.

Stwierdzone niezgodności stanowią naruszenie pkt 1 lit. d i e „Właściwości fizyczne i mechaniczne” Załącznik II „Zasadnicze wymogi bezpieczeństwa zabawek” Rozdział II „Ryzyko szczególne” Dyrektywy Rady 88/378/EWG z dnia 3 maja 1988 r. w sprawie zbliżenia ustawodawstwa Państw Członkowskich dotyczących bezpieczeństwa zabawek (Dz. U. UE. L. 88.187.1 z 16.07.1988; Dz. Urz. UE – sp. 13 - 9 - 240).

W toku postępowania przed Prezesem UOKiK powiadomiono Przedsiębiorstwo Handlowo-Usługowe „MERK-POL” Sp. z o. o. z siedzibą w Warszawie o możliwości podjęcia działań zmierzających do usunięcia niezgodności lub wycofania wyrobu z obrotu i wyznaczono termin na ich podjęcie. Poinformowano również, jakie należy przedstawić dowody na okoliczność podjętych działań. Zawiadomienie o wszczęciu postępowania oraz postanowienie zostały stronie prawidłowo doręczone. W toku niniejszego postępowania organ nadzoru poinformował stronę postępowania o jej uprawnieniach wynikających z treści art. 10 Kodeksu postępowania administracyjnego tj. możliwości wypowiedzenia się co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań, wyznaczając stronie termin na skorzystanie z przysługujących jej praw. Jednocześnie strona była informowana o możliwości przedstawienia swojego stanowiska w sprawie zgodnie z art. 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.). We wskazanym terminie strona nie skorzystała z prawa do zapoznania się z aktami postępowania. Pismem z dnia 28 września 2010 r. strona nadesłała jedynie wydruk komputerowy, na którym wymieniono odbiorców zabawki bez ich danych adresowych oraz wzór pisma skierowanego do dystrybutorów przedmiotowej zabawki z prośbą o wycofanie wyrobu z obrotu i oświadczyła, iż w następnej korespondencji przesłane zostaną oświadczenia dystrybutorów o nieposiadaniu wyrobu lub faktury korygujące, mimo to do dnia dzisiejszego strona nie przekazała do UOKiK żadnego z ww. dokumentów. Pismo Prezesa UOKiK z dnia 7 października 2010 r., wzywające stronę do przedstawienia dowodów potwierdzających wycofanie wyrobu z obrotu w terminie do dnia 12 listopada 2010 r., pozostało bez odpowiedzi, mimo prawidłowego doręczenia.

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 lub innych wymagań, a strona postępowania nie podjęła działań, o których mowa w art. 41b ust. 1 organ prowadzący postępowanie może, w drodze decyzji nakazać wycofanie wyrobu z obrotu lub z użytku, jak również nakazać stronie postępowania powiadomienie konsumentów lub użytkowników

wyrobu o stwierdzonych niezgodnościach z zasadniczymi lub innymi wymaganiami, określając termin i sposób powiadomienia. Ponadto, w myśl art. 41c ust. 9 cyt. ustawy, jeżeli wymaga tego interes konsumentów lub użytkowników wyrobu, organ prowadzący postępowanie nadaje decyzji rygor natychmiastowej wykonalności.

W związku z powyższym oraz mając na uwadze zagrożenie stwarzane przez wyrób, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów uznał, iż niezbędne jest nakazanie wycofania ww. wyrobu z obrotu oraz powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach.

Ponadto ze względu na to, iż zabawka stwarza ryzyko uduszenia lub udławienia się dziecka, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów nadał decyzji rygoru natychmiastowej wykonalności i orzekł jak w sentencji.

W przypadku gdy decyzja stanie się ostateczna, zgodnie z art. 39a ust. 3 pkt 1 ustawy o systemie oceny zgodności, stanowić będzie to podstawę do wpisu do rejestru wyrobów niezgodnych z zasadniczymi lub innymi wymaganiami prowadzonego przez Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów.

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 2000 r. Nr 98, poz. 1071 ze zm.), w związku z art. 42 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
Małgorzata Kozak
Wiceprezes

Otrzymują:

Przedsiębiorstwo Handlowo Usługowe

„MERK-POL” Sp. z o. o.

ul. Bychowska 2A

04-523 Warszawa

Do wiadomości:

1. RUCH S.A.

ul. Wronia 23

00-958 Warszawa

2. Kujawsko-Pomorski Wojewódzki Inspektor

Inspekcji Handlowej (NR-421-36/10, NR-421-54/10, NR-070-8/10)

3. a/a