



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR-730-251(10)/13/BB

Warszawa, dnia 19 grudnia 2013 r.

Decyzja DNR-2/256/2013

Na podstawie art. 41 c ust. 2 pkt 2 w związku z art. 38 ust. 3 pkt 1 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o systemie oceny zgodności (t.j. Dz. U. z 2010 r. Nr 138, poz. 935 ze zm.) Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów umarza wszczęte z urzędu postępowanie przeciwko Joannie Szmaglińskiej i Dariuszowi Szmaglińskiemu, wspólnikom spółki cywilnej Przedsiębiorstwo Wielobranżowe REZON s.c. w Kołobrzegu, w sprawie wprowadzonej do obrotu *zabawki śmiesznej – piłka z tworzywa Item No. DK13-081A, B, C, D*, niezgodnej z zasadniczymi wymaganiami bezpieczeństwa określonymi w § 8 ust. 5 i 7, § 11 ust. 1 rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (Dz. U. Nr 83, poz. 454), zwanego dalej „rozporządzeniem” oraz w pkt 1.4.1 załącznika nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do rozporządzenia, w związku z wycofaniem wyrobu z obrotu.

UZASADNIENIE

W toku kontroli przeprowadzonej u przedsiębiorcy Józefa Warcholaka prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą Józef Warcholak Firma NESTOR w Mrzeżynie, inspektorzy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Szczecinie stwierdzili w ofercie handlowej przedmiotową zabawkę, zakupioną na podstawie faktury VAT nr 12/MK/2013 z dnia 29 kwietnia 2013 r. od Joanny Szmaglińskiej i Dariusza Szmaglińskiego, wspólników spółki cywilnej Przedsiębiorstwo Wielobranżowe REZON s.c. w Kołobrzegu, którzy nabyli ją od YIWU EASTAGE IMPORT & EXPORT CO., LTD. zgodnie z Commercial Invoice No.: DK0906F z dnia 28 stycznia 2010 r. w ilości 6000 sztuk.

Zabawka śmieszna – piłka z tworzywa Item No. DK13-081A, B, C, D to piłka jo-jo przypominająca jeża, posiadająca linkę zakończoną pętlą. Wyrób wykonano w całości ze sprężystego materiału. Wewnątrz piłki znajduje się plastikowa kula, widoczna przy

naciśnięciu piłki – rozciągnięty materiał sprężysty staje się przezroczysty. Na papierowej etykiecie przymocowanej do zabawki plastikową żyłką umieszczono m.in. następujące informacje: Item No. DK13-081A, B, C, D, nazwę wyrobu, piłka z tworzywa, nie do spożycia, nietoksyczna, niebezpieczeństwo uduszenia – zakręcenia na szyi, do użytku pod nadzorem dorosłych, zachować opakowanie, sposób użycia: założyć okrągłą końcówkę sznurka na palec i upuszczać – wyrzucać piłkę i ponownie ją łapać do dłoni; nie kręcić i machać, nie okręcać sznurkiem (gumą), znak CE, dane adresowe importera, wyprodukowano w Chinach, Uwaga: nieodpowiednie dla dzieci w wieku poniżej 10 lat.

Badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek z siedzibą w Lublinie Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (sprawozdanie z badań nr 228/2013) wykazały, że *zabawka śmieszna – piłka z tworzywa Item No. DK13-081A, B, C, D* nie spełnia wymagań określonych w następujących punktach normy *PN-EN 71-1:2011 „Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne”*:

- pkt 4.24, z uwagi na zawyżony stosunek masy do współczynnika sprężystości piłki jo-jo,
- pkt 7.1, z uwagi na brak słowa „Ostrzeżenie” przed treścią ostrzeżeń,
- pkt 7.2, z uwagi na brak ostrzeżenia: „Ostrzeżenie. Zabawka nieodpowiednia dla dzieci poniżej 3 roku życia”.

Na podstawie otrzymanych akt kontroli, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (UOKiK) uznał, iż *zabawka śmieszna – piłka z tworzywa Item No. DK13-081A, B, C, D* nie spełnia zasadniczych wymagań określonych w następujących przepisach rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (Dz. U. Nr 83, poz. 454), zwanego dalej „rozporządzeniem”:

- § 8 ust. 5, z uwagi na brak słowa „Ostrzeżenie” przed treścią ostrzeżeń,
- § 8 ust. 7, z uwagi na zamieszczenie na wyrobie ostrzeżenia sprzecznego z przewidywanym użytkowaniem zabawki,
- § 11 ust. 1, z uwagi na umieszczenie na wyrobie znaku CE niezgodnego ze wzorem,
- pkt 1.4.1 załącznika nr 1 do rozporządzenia, z uwagi na zawyżony stosunek masy do współczynnika sprężystości zabawki, co może stwarzać ryzyko uduszenia użytkownika wskutek owinięcia się jej wokół szyi.

W związku z powyższym, Prezes UOKiK pismem z dnia 10 października 2013 r. powiadomił importerów – Joannę Szmaglińską i Dariusza Szmaglińskiego, współników spółki cywilnej Przedsiębiorstwo Wielobranżowe REZON s.c. w Kołobrzegu, zwanych dalej „stroną”, o wszczęciu postępowania administracyjnego w sprawie wprowadzonej do obrotu

zabawki śmiesznej – piłka z tworzywa Item No. DK13-081A, B, C, D, niezgodnej z wymaganiami ujętymi w ww. przepisach rozporządzenia. Wystąpił także o przedstawienie dowodu zakupu wskazanej zabawki i wskazanie ilości zakupionego wyrobu oraz przekazanie zestawienia odbiorców zabawki.

W odpowiedzi, w dniu 28 października 2013 r. do organu prowadzącego postępowanie wpłynęło pismo, w którym strona poinformowała, iż zakupiła przedmiotową zabawkę w ilości 6000 sztuk od chińskiego producenta z przeznaczeniem do sprzedaży na straganach i w sklepach sezonowych. Wyjaśniła, że sprzedała 976 sztuk wyrobu, a na magazynie posiada 5024 sztuki, uszkodzone bądź pochodzące ze zwrotów od dystrybutorów, którzy nie posiadają już zabawki w ofercie handlowej. Oświadczyła ponadto, iż nie prowadzi dalszej sprzedaży zakwestionowanej zabawki i jeśli będzie to konieczne dokona jej utylizacji. W załączeniu strona przekazała fakturę zakupu i zestawienie odbiorców.

Pismem z dnia 12 listopada 2013 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (UOKiK) poinformował stronę o konieczności przedstawienia oświadczeń kontrahentów o braku ww. wyrobu w ich ofercie sprzedaży oraz zamieszczenia na stronie internetowej przedsiębiorcy informacji o niezgodnościach przedmiotowej zabawki, z uwagi na detaliczny charakter sprzedaży i fakt, iż ww. wyrób znajduje się w posiadaniu konsumentów. Wyjaśnił również, iż w przypadku utylizacji zabawki należy przedstawić dokument potwierdzający ten fakt. Na przedłożenie wymaganych dowodów wyznaczono stronie termin 21 dni od dnia otrzymania pisma.

Przy piśmie z dnia 28 listopada 2013 r. strona przekazała oświadczenia odbiorców o braku w sprzedaży ww. zabawki, wydruk ze strony internetowej z zamieszczoną informacją dotyczącą stwierdzonych w wyrobie niezgodności oraz dowód utylizacji zabawki, w postaci karty przekazania odpadu.

Strona została poinformowana przez Prezesa UOKiK o przysługującym jej prawie do zapoznania się z aktami, a także wypowiedzenia się co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań w terminie 7 dni od dnia otrzymania pisma, jednak z przedmiotowych uprawnień nie skorzystała.

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. Stroną postępowania może być także dystrybutor.

Przepis art. 5 pkt 2 ustawy o systemie oceny zgodności stanowi, że 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.

Joanna Szmaglińska i Dariusz Szmagliński, wspólnicy spółki cywilnej Przedsiębiorstwo Wielobranżowe REZON s.c. w Kołobrzegu są importerami *zabawki śmiesznej – piłka z tworzywa Item No. DK13-081A, B, C, D.*

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 z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek.

Przeprowadzone badania laboratoryjne wykazały, że zabawka nie spełnia wymagań określonych w pkt 4.24, pkt 7.1 i 7.2 normy *PN-EN 71-1:2011 „Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne”*, z uwagi na zawyżony stosunek masy do współczynnika sprężystości piłki jo-jo, brak słowa „Ostrzeżenie” przed treścią ostrzeżeń oraz brak ostrzeżenia: „Ostrzeżenie. Zabawka nieodpowiednia dla dzieci poniżej 3 roku życia”.

Za uzasadnione należy, zatem uznać wszczęcie przez Prezesa UOKiK postępowania administracyjnego przeciwko importerom – Joannie Szmaglińskiej i Dariuszowi Szmaglińskiemu, wspólnikom spółki cywilnej Przedsiębiorstwo Wielobranżowe REZON s.c. w Kołobrzegu, w sprawie wprowadzonego do obrotu wyrobu niezgodnego z zasadniczymi wymaganiami określonymi w § 8 ust. 5 i 7, § 11 ust. 1 rozporządzenia oraz w pkt 1.4.1 załącznika nr 1 do rozporządzenia.

Przepis § 8 ust. 5 rozporządzenia stanowi, iż treść ostrzeżenia powinna być poprzedzona słowem odpowiednio: „Ostrzeżenie” lub „Ostrzeżenia”, natomiast z ust. 7 tego przepisu wynika, że na zabawkach nie mogą być umieszczane ostrzeżenia, o których mowa w pkt 2.1-

11 załącznika nr 3 do rozporządzenia, jeżeli są one sprzeczne z przewidywanym użytkowaniem zabawki, określonym na podstawie ich funkcji, rozmiarów i charakterystyki. Zgodnie z brzmieniem § 11 ust. 1 rozporządzenia, na zabawkach wprowadzanych do obrotu umieszcza się oznakowanie CE, którego wzór określa załącznik II do 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 Nr L 218, z 13 sierpnia 2008 r., s. 30). Według pkt 1.4.1 załącznika nr 1 do rozporządzenia, zabawki i ich części muszą być tak zaprojektowane i wyprodukowane, aby nie mogły stwarzać ryzyka uduszenia użytkownika wskutek owinięcia się wokół szyi lub poprzez odcięcie mu dopływu powietrza w wyniku zewnętrznego zatkania dróg oddechowych przez usta i nos.

W toku postępowania administracyjnego strona nie kwestionowała, iż przedmiotowy wyrób nie spełnia zasadniczych wymagań bezpieczeństwa, określonych w ww. przepisach rozporządzenia i podjęła działania naprawcze. Dowody przedstawione przez stronę w toku postępowania administracyjnego, w postaci: listy kontrahentów, oświadczeń odbiorców o braku wyrobów w ofercie handlowej oraz wydruku informacji o niezgodnościach, zamieszczonej na stronie internetowej przedsiębiorcy, stanowią w ocenie Prezesa UOKiK wystarczającą podstawę do uznania, że *zabawka śmieszna – piłka z tworzywa Item No. DK13-081A, B, C, D*, nie będzie udostępniana przez stronę postępowania, a konsumenci zostali powiadomieni o istniejącym zagrożeniu.

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 dowolny środek, którego celem jest zapobieżenie udostępnieniu na rynku produktu w danym łańcuchu dostaw.

Zgodnie z art. 41 c 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.

Jak stanowi art. 38 ust. 3 pkt 1 ustawy o systemie oceny zgodności, postępowania w zakresie wprowadzonych do obrotu lub oddanych do użytku wyrobów niezgodnych z zasadniczymi, szczegółowymi lub innymi wymaganiami prowadzi Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów.

W związku z powyższym, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów orzekł, jak w sentencji.

Pouczenie

Na podstawie art. 127 § 3 w związku z art. 129 § 2 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. - Kodeks postępowania administracyjnego (t.j. 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