



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR-730-37(27)/13/KZ

Warszawa, 30 października 2013 r.

Decyzja DNR-2/213/2013

Na podstawie 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 (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 EURO-TRADE Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością Spółka komandytowa z siedzibą w Krakowie, zabawek: zestaw instrumentów index 262821, kod EAN 5907604678770 oraz zestaw instrumentów index 262815, kod EAN 5907604678718, niezgodnych z wymaganiami określonymi w pkt 1.4.2 i 1.4.3 załącznika nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (Dz. U. z 2011 r. Nr 83, poz. 454), w związku z wycofaniem wyrobów z obrotu.

UZASADNIENIE

W toku kontroli przeprowadzonej w dniach 9 października 2012 r. - 7 stycznia 2013 r. u przedsiębiorcy Marcina Tomaniewskiego, prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą Przedsiębiorstwo Handlowo-Usługowe „TOMI” Marcin Tomaniewski w Nowym Sączu, inspektorzy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Krakowie, Delegatura w Nowym Sączu, stwierdzili w ofercie handlowej zabawki zestaw instrumentów index 262821, kod EAN 5907604678770 oraz zestaw instrumentów index 262815, kod EAN 5907604678718. Z okazanego przez kontrolowanego dokumentu wynika, iż wyroby zostały zakupione od EURO-TRADE Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością Spółka komandytowa z siedzibą w Krakowie na podstawie faktury VAT nr Fg0002057/12 z dnia 3 października 2012 r. oraz faktury VAT nr Fg0002060/12 z dnia 3 października 2012 r.

Zestaw instrumentów index 262821, kod EAN 5907604678770 - to zestaw składający się z dwóch grzechotek (marakasów) oraz tamburyna o kształcie żółwia i pałeczki. Całość wykonano ze sztywnego plastiku. W obudowie tamburyna osadzone są 4 pary plastikowych krążków. Na tekturowej części opakowania przedmiotowej zabawki umieszczono następujące napisy: „INDEX 262821, ZESTAW INSTRUMENTÓW, kod kreskowy kod EAN

5907604678770, znak CE, znak graficzny ostrzegawczy dotyczący wieku (0-3), Ostrzeżenie! Nieodpowiednie dla dzieci w wieku poniżej 3 lat. Zawiera małe elementy. Możliwość oddzielenia małych elementów. Ryzyko połknięcia, uduszenia, udławienia. Przechowywać w miejscu niedostępnym dla dzieci poniżej 3 lat. Używać zgodnie z przeznaczeniem. Opakowanie nie jest zabawką. Przed podaniem zabawki dziecku usunąć wszystkie elementy opakowania. Kolory i zawartość mogą różnić się od zdjęć na opakowaniu. Opakowanie zachować. Zawiera ważne informacje. Euro-Trade Sp. z o.o. Sp. K. ul. Łokietka 155, 31-263 Kraków, Poland, Wyprodukowano w PRC”.

Zestaw instrumentów index 262815, kod EAN 5907604678718 - to zestaw składający się z dwóch grzechotek (marakasów) oraz tamburyna o kształcie żółwia i pałeczki. Całość wykonano ze sztywnego plastiku. W obudowie tamburyna osadzone są 4 pary plastikowych krążków. Na tekturowej części opakowania przedmiotowej zabawki umieszczono następujące napisy: „INDEX 262815, ZESTAW INSTRUMENTÓW, kod kreskowy EAN 5907604678718, znak CE, znak graficzny ostrzegawczy dotyczący wieku (0-3), Ostrzeżenie! Nieodpowiednie dla dzieci w wieku poniżej 3 lat. Zawiera małe elementy. Możliwość oddzielenia małych elementów. Ryzyko połknięcia, uduszenia, udławienia. Przechowywać w miejscu niedostępnym dla dzieci poniżej 3 lat. Używać zgodnie z przeznaczeniem. Opakowanie nie jest zabawką. Przed podaniem zabawki dziecku usunąć wszystkie elementy opakowania. Kolory i zawartość mogą różnić się od zdjęć na opakowaniu. Opakowanie zachować. Zawiera ważne informacje. Euro-Trade Sp. z o.o. Sp. K. ul. Łokietka 155, 31-263 Kraków, Poland, Wyprodukowano w PRC”.

Mając na uwadze funkcje i cechy charakterystyczne zabawek oraz posiłkując się wytycznymi Komitetu Technicznego ds. Bezpieczeństwa Zabawek Raport PKN-CEN/CR 14379:2007 „Klasyfikacja Zabawek. Wytyczne”- Tablica 21 - kategoria T - Zabawki instrumenty muzyczne (o prostej budowie i kształcie, łatwe do chwytania małymi rączkami, atrakcyjne kolorystycznie, wydające proste dźwięki, wymagające łatwego rodzaju działania, uderzenia), inspektorzy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Krakowie, Delegatura w Nowym Sączu, zlecieli przeprowadzenie badań laboratoryjnych przedmiotowych zabawek na zgodność z wymaganiami dla zabawek przeznaczonych dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy.

Badania laboratoryjne przeprowadzone przez Specjalistyczne Laboratorium Badania Zabawek z siedzibą w Lublinie Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (sprawozdania z badań nr 373/2012 i nr 374/2012) wykazały, iż przedmiotowe zabawki nie spełniają wymagań pkt 5.1 b i pkt 5.8 normy PN-EN 71-1:2011 „Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne”, z uwagi na to, iż w wyniku badania laboratoryjnego

pojawiły się elementy, które mieszczą się całkowicie w cylindrze do badania małych części, co umożliwia ich połknięcie oraz stwarza ryzyko uduszenia, a także z uwagi na niewłaściwy kształt i rozmiar elementów zabawki, co stwarza ryzyko uduszenia.

Inspektorzy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Krakowie, Delegatura w Nowym Sączu, w toku kontroli zwrócili się do EURO-TRADE Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością Spółka komandytowa z siedzibą w Krakowie o przesłanie dokumentu zakupu przedmiotowych zabawek. W odpowiedzi uzyskano fakturę nr MX0202 z dnia 26 maja 2011 r., poświadczającą zakup przedmiotowych zabawek: zestaw instrumentów index 262821, kod EAN 5907604678770 w ilości 504 sztuk oraz zestaw instrumentów index 262815, kod EAN 5907604678718 w ilości 588 sztuk od MERX LIMITED RM.5, 13/F, HOUSTON CENTER, 63 MODY ROAD, TST.EAST, KOWLOON, HK.

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

Pismem z dnia 20 lutego 2013 r. Prezes UOKiK powiadomił EURO-TRADE Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością Spółka komandytowa z siedzibą w Krakowie o wszczęciu postępowania w sprawie wprowadzonych do obrotu zabawek zestaw instrumentów index 262821, kod EAN 5907604678770 oraz zestaw instrumentów index 262815, kod EAN 5907604678718, niezgodnych 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. Ponadto Prezes UOKiK zwrócił się do strony o wskazanie ilości zakupionych wyrobów oraz dostarczenie list dystrybutorów przedmiotowych zabawek ze wskazaniem ilości wyrobów dostarczonych każdemu z nich i okresu, w którym były one wprowadzane do obrotu.

W odpowiedzi, w piśmie z dnia 1 marca 2013 r. strona oświadczyła, iż przedmiotowe zabawki zostały zakupione dwukrotnie. Zestaw instrumentów index 262821, kod EAN 5907604678770 w ilości 1224 sztuk oraz zestaw instrumentów index 262815, kod EAN 5907604678718 w ilości 1428 sztuk. Do pisma załączono zestawienie sprzedaży przedmiotowych wyrobów. Ponadto strona zwróciła się do Prezesa UOKiK z prośbą o przekazanie sprawozdań z badań przedmiotowych wyrobów i wyjaśnienie stwierdzonych niezgodności.

Pismem z dnia 13 marca 2013 r. Prezes UOKiK przekazał sprawozdania z badań oraz wyjaśnił stronie stwierdzone w zabawkach niezgodności.

W piśmie z dnia 22 marca 2013 r. strona poinformowała Prezesa UOKiK, iż podjęła działania mające na celu wycofanie z obrotu przedmiotowych zabawek i odebrania ich od klientów. Do pisma dołączono zestawienia sprzedaży.

Z uwagi na to, że pismo z dnia 22 marca 2013 r. zostało podpisane przez osobę nieuprawnioną do reprezentacji spółki, Prezes UOKiK zwrócił się z prośbą o nadesłanie pełnomocnictwa lub przekazanie ponownie tego pisma podpisanego przez właściwą osobę oraz przysłanie faktury zakupu przedmiotowych zabawek o numerze MXO146.

Pismem z dnia 11 kwietnia 2013 r. strona nadesłała ponownie pismo z dnia 22 marca 2013 r. podpisane przez osobę uprawnioną do reprezentacji spółki oraz zestawienia sprzedaży i fakturę zakupu przedmiotowych wyrobów o numerze MX0146 z dnia 22 marca 2011 r.

Prezes UOKiK postanowieniem z dnia 22 kwietnia 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 30 dni na usunięcie niezgodności ww. wyrobu albo wycofanie go z obrotu oraz powiadomienie konsumentów o stwierdzonych niezgodnościach z zasadniczymi wymaganiami i wyjaśnił, jakie należy przedstawić dowody na powyższą okoliczność.

W piśmie z dnia 27 maja 2013 r. strona zwróciła się do Prezesa UOKiK z prośbą o przedłużenie terminu na przedstawienie wymaganych dowodów. Do pisma strona dołączyła wycinek ogłoszenia z gazety, zestawienia sprzedaży przedmiotowych zabawek, oświadczenia dystrybutorów oraz faktury korygujące.

Pismem z dnia 5 czerwca 2013 r. Prezes UOKiK wyraził zgodę na przedłużenie terminu na przedstawienie brakujących dowodów.

W piśmie z dnia 15 lipca 2013 r. strona nadesłała zestawienia sprzedaży przedmiotowych zabawek oraz przekazała oświadczenia dystrybutorów dotyczące posiadania przedmiotowych zabawek.

Pismem z dnia 20 sierpnia 2013 r. Prezes UOKiK zwrócił się z prośbą o przesłanie kserokopii faktur korygujących, poświadczających zwrot zabawek oraz nadesłanie ponumerowanych list dystrybutorów oddzielnie dla każdego wyrobu.

W piśmie 27 sierpnia 2013 r. strona oświadczyła, iż niemal w stu procentach dokonała przyjęcia zwrotów zabawek od odbiorców, którzy oświadczyli, iż posiadają wyroby na stanie magazynowym. Obecnie jest w trakcie odbioru zabawek od kilku klientów. Do pisma załączono listy adresowe dystrybutorów.

Pismem z dnia 16 września 2013 r. Prezes UOKiK poinformował stronę, iż oczekuje na nadesłanie kserokopii faktur korygujących, poświadczających zwrot zabawek od dystrybutorów, którzy złożyli oświadczenia o posiadaniu przedmiotowych wyrobów

W dniu 23 września 2013 r. wpłynęły do UOKiK nadesłane przez stronę oświadczenia dystrybutorów, faktury korygujące oraz zestawienia sprzedaży wyrobów, z których wynika, iż odbiorców zabawki zestaw instrumentów index 262821, kod EAN 5907604678770 było 157 (w tym 8 pracowników), a zabawki zestaw instrumentów index 262815, kod EAN 5907604678718 - 134 (w tym 5 pracowników).

Pismem z dnia 30 września 2013 r. Prezes UOKiK zwrócił się z prośbą do strony o przedstawienie dowodów, poświadczających działania mające na celu uzyskanie oświadczeń dotyczących posiadania przedmiotowych zabawek od dystrybutorów, którzy zostali wymienieni na przekazanych listach odbiorców z adnotacją o braku możliwości skontaktowania się z klientem.

W piśmie z dnia 11 października 2013 r. strona wyjaśniła, iż na nadesłanej do UOKiK liście wymienieni zostali również jej pracownicy, którzy pobrali z magazynu przedmiotowe zabawki do celów prezentacyjnych. Strona załączyła do pisma oświadczenia odbiorców oraz dowody nadania przesyłek listowych do 14 dystrybutorów, którzy nie złożyli oświadczeń dotyczących posiadania przedmiotowej zabawki.

Pismem z dnia 18 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. Strona nie skorzystała z przysługujących jej praw.

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 EURO-TRADE Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością Spółka komandytowa z siedzibą w Krakowie jest importerem zabawek: zestaw instrumentów index 262821, kod EAN 5907604678770 oraz zestaw instrumentów index 262815, kod EAN 5907604678718.

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 przez Specjalistyczne Laboratorium Badania Zabawek z siedzibą w Lublinie Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (sprawozdania z badań nr 373/2012 i nr 374/2012) wykazały, iż przedmiotowe zabawki nie spełniają wymagań pkt 5.1 b i pkt 5.8 normy PN-EN 71-1:2011 „Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne”.

W opinii Prezesa UOKiK zebrany materiał dowodowy pozwalał stwierdzić, iż przedmiotowe zabawki nie spełniają zasadniczych wymagań określonych w pkt 1.4.2 i 1.4.3 załącznika nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 5 kwietnia 2011 r. w sprawie zasadniczych wymagań dla zabawek (Dz. U. z 2011 r. Nr 83, poz. 454).

Wskazane przepisy załącznika Nr 1 „Szczegółowe Wymagania Bezpieczeństwa” do ww. 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 poinformowała konsumentów i użytkowników o niezgodnościach wyrobu oraz stwarzanych przez niego zagrożeniach na dowód czego przekazała wycinek ogłoszenia z gazety. Ponadto przedstawiła listy dystrybutorów przedmiotowych zabawek (zestaw instrumentów index 262821, kod EAN 5907604678770 – 157 odbiorców, zestaw instrumentów index 262815, kod EAN 5907604678718 – 134 odbiorców) i nadesłała oświadczenia 205 dystrybutorów o braku

wyrobów na stanie magazynowym. Od dystrybutorów, którzy złożyli oświadczenia o posiadaniu przedmiotowej zabawki, strona odebrała wyroby. Jednocześnie strona przekazała do UOKiK dowody nadania przesyłek listowych do dystrybutorów z prośbą o złożenie oświadczeń odnośnie posiadania przedmiotowych zabawek. Zgromadzone w toku postępowania dowody, w ocenie Prezesa UOKiK, są wystarczające do uznania, iż brak jest obecnie w obrocie kwestionowanych wyrobów.

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.

Przepis art. 38 ust. 3 pkt 1 ustawy o systemie oceny zgodności stanowi, iż 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 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
Zastępcą Dyrektora
Departamentu Nadzoru Rynku
Jadwiga Gunerka