



PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW
MAREK NIECHCIAŁ

DNR-730-275(14)/17(KZ)

Warszawa, 14 marca 2018 r.

DECYZJA DNR-2/78/2018

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów:

- 1) na podstawie art. 84 ust. 1 pkt 2 w zw. z art. 58 ust. 3 pkt 1 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku (Dz. U. z 2017 r., poz. 1398) umarza wszczęte z urzędu postępowanie w sprawie wprowadzonej do obrotu przez przedsiębiorcę SWEDE DEMUTH spółka jawna z siedzibą w Poznaniu, zabawki Gitara no. 663, kod EAN 5902496126491, niezgodnej z wymaganiami określonymi w § 5 ust. 1 i ust. 2 rozporządzenia Ministra Rozwoju i Finansów z dnia 20 października 2016 r. w sprawie wymagań dla zabawek (Dz. U. poz. 1730) oraz pkt 1.4.1 załącznika nr 1 „Wymagania dla zabawek” do ww. rozporządzenia, w związku z wycofaniem wyrobu z obrotu, usunięciem niezgodności oraz powiadomieniem użytkowników o stwierdzonych niezgodnościach,
- 2) na podstawie art. 97 ust. 4 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku odstępuje od nałożenia na SWEDE DEMUTH spółka jawna z siedzibą w Poznaniu, kary pieniężnej za wprowadzenie do obrotu zabawki niezgodnej z wymaganiami określonymi w § 5 ust. 1 i ust. 2 rozporządzenia Ministra Rozwoju i Finansów z dnia 20 października 2016 r. w sprawie wymagań dla zabawek (Dz. U. poz. 1730) oraz pkt 1.4.1 załącznika nr 1 „Wymagania dla zabawek” do ww. rozporządzenia, z uwagi na przedstawienie przez ww. przedsiębiorcę dowodów potwierdzających wykonanie postanowienia z dnia 14 listopada 2017 r.

UZASADNIENIE

W toku kontroli przeprowadzonej przez inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Bydgoszczy, w hurtowni zabawek należącej do „IMPERIAL” P.R.K. Andrzejewscy spółka jawna z siedzibą w Bydgoszczy, stwierdzono w ofercie handlowej zabawkę Gitara no. 663, kod EAN 5902496126491. Zabawka zakupiona została przez



kontrolowanego na podstawie faktury VAT nr H-1440/17/FVS z dnia 22 września 2017 r. w ilości 54 sztuk od SWEDE DEMUTH spółka jawna z siedzibą w Poznaniu. Przedsiębiorca ten zakupił przedmiotową zabawkę od HK LINRONG TOYS TRADE CO., LIMITED, HONG KONG, na podstawie Invoice NO: LR170703001 z dnia 3 lipca 2017 r. w ilości 864 sztuk oraz dokumentu SAD z dnia 16 sierpnia 2017 r.

Przeprowadzona przez inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Bydgoszczy ocena organoleptyczna (sprawozdanie z badań organoleptycznych nr 4) wykazała, iż przedmiotowa zabawka nie spełnia wymagań określonych w pkt 5.14 normy PN-EN 71-1:2015-01 „Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: „Właściwości mechaniczne i fizyczne”, z uwagi na to, że pasek przymocowany do zabawki, przeznaczony do noszenia całkowicie lub częściowo wokół szyi, tworzący sztywną pętlę, nie jest wyposażony w funkcję rozłączenia powodującą jego przerwanie.

Z uwagi na to, że wyrób nie spełniał wymagań, akta kontroli przekazano do Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów celem wszczęcia z urzędu postępowania administracyjnego w sprawie wprowadzonego do obrotu lub oddanego do użytku wyrobu niezgodnego z wymaganiami.

Pismem z dnia 8 listopada 2017 r. Prezes UOKiK uznał za zasadne wszczęcie postępowania administracyjnego:

1. w sprawie wprowadzonej do obrotu przez przedsiębiorcę SWEDE DEMUTH spółka jawna z siedzibą w Poznaniu, zwanego dalej „stroną postępowania”, zabawki Gitara no. 663, kod EAN 5902496126491, niezgodnej z wymaganiami określonymi w § 5 ust. 1 i ust. 2 rozporządzenia Ministra Rozwoju i Finansów z dnia 20 października 2016 r. w sprawie wymagań dla zabawek (Dz. U. poz. 1730), dalej: „rozporządzenie” oraz pkt 1.4.1 załącznika nr 1 „Wymagania dla zabawek” do ww. rozporządzenia, z uwagi na to, że pasek przymocowany do zabawki, przeznaczony do noszenia całkowicie lub częściowo wokół szyi, tworzący sztywną pętlę, nie jest wyposażony w funkcję rozłączenia powodującą jego przerwanie,
2. w sprawie nałożenia na ww. przedsiębiorcę kary pieniężnej za wprowadzenie do obrotu zabawki Gitara no. 663, kod EAN 5902496126491, niezgodnej z wymaganiami.

Postanowieniem z dnia 14 listopada 2017 r. Prezes UOKiK wyznaczył stronie postępowania termin 30 dni na przedstawienie dowodów na okoliczność usunięcia niezgodności lub wycofania wyrobów z obrotu oraz powiadomienia konsumentów o stwierdzonych nieprawidłowościach. Wyjaśnił ponadto, jakie dowody należy przedstawić na potwierdzenie wskazanych działań. Strona postępowania została poinformowana również o tym, iż organ

nadzoru rynku odstąpi od nałożenia kary pieniężnej, jeżeli przedstawione zostaną wszystkie dowody potwierdzające wykonanie wskazanego postanowienia.

Pismem z dnia 23 listopada 2017 r. strona postępowania poinformowała Prezesa UOKiK, iż podjęła działania mające na celu wyeliminowanie niezgodności w przedmiotowej zabawce, polegające na usunięciu paska przymocowanego do wyrobu i uzyskała pierwsze oświadczenia o dokonaniu tego przez odbiorców. Konsumenci zostali powiadomieni o stwierdzonych w wyrobie niezgodnościach na stronie internetowej, na dowód czego przekazano wydruk ogłoszenia. Jednocześnie strona postępowania oświadczyła, iż złożyła zlecenie odnośnie publikacji ogłoszenia w gazecie o zasięgu ogólnopolskim i poinformowała, iż jej przedstawiciel handlowy odwiedza odbiorców wyrobu i odcina pasek od wyrobu. W przypadku gdy kontrahent nie wyraża zgody na dokonanie powyższych działań, wyrób zostaje odebrany i wystawiona zostaje faktura korygująca. Ponadto strona postępowania stwierdziła, iż przedmiotowa zabawka została zakupiona w ilości 864 sztuk i przestawiła listę odbiorców, z której wynikało iż sprzedano 695 sztuk wyrobu. Strona postępowania oświadczyła, iż obecnie na stanie magazynowym posiada 164 sztuki wyrobu, a różnica 5 sztuk między sprzedażą, a stanem posiadania wynika z uszkodzenia towaru. Jednocześnie strona postępowania wyjaśniła, iż kontrolowany oddał zabawkę po kontroli inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Bydgoszczy, bez podania przyczyny jej zakwestionowania już w październiku. Do pisma załączono: listę odbiorców, wydruk ogłoszenia ze strony internetowej, fakturę korygującą, oświadczenia odbiorców dotyczące stanu posiadania przedmiotowej zabawki i podjęcia działań naprawczych polegających na odcięciu paska przymocowanego do zabawki.

Pismami z dnia 11 grudnia, 18 grudnia oraz 21 grudnia 2017 r. strona postępowania przekazała oświadczenia odbiorców o braku zabawki na stanie magazynowym, faktury korygujące, poświadczające zwrot wyrobów oraz oświadczenia dystrybutorów o posiadaniu wyrobów i podjęciu działań naprawczych. Ponadto strona postępowania nadesłała kserokopię ogłoszenia z gazety i sprostowała podaną ilość sprzedanych wyrobów, która wyniosła 743 sztuki. W załączeniu przekazano poprawioną listę odbiorców.

W celu sprawdzenia czy niezgodności w przedmiotowych wyrobach znajdujących się u dystrybutorów zostały usunięte, Prezes UOKiK pismem z dnia 5 stycznia 2018 r. zlecił Łódzkiemu Wojewódzkiemu Inspektorowi Inspekcji Handlowej przeprowadzenie kontroli u jednego z nich.

Pismem z dnia 17 stycznia 2018 r. Łódzki Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej poinformował Prezesa UOKiK, iż ustalono, że wszystkie zabawki znajdujące się na stanie kontrahenta nie posiadały przymocowanego paska, w listopadzie 2017 r. przedstawiciel SWEDE

DEMUTH spółka jawna z siedzibą w Poznaniu, osobiście odłączył paski od wszystkich wyrobów znajdujących się na stanie magazynowym.

W piśmie z dnia 6 lutego 2018 r. Prezes UOKiK zwrócił się do strony postępowania z prośbą o wskazanie jaka ilość wyrobu znajdującego się na magazynie oraz u kontrahentów została pozbawiona paska przymocowanego do wyrobu.

Pismami z dnia 12 lutego 2018 r. oraz 19 lutego 2018 r. strona postępowania poinformowała Prezesa UOKiK, iż usunęła pasek z 188 sztuk wyrobów znajdujących się w magazynie. W skład tej liczby wchodziły zabawki zwrócone od odbiorców w ilości 72 sztuk oraz znajdujące się na stanie w ilości 116 sztuk. U kontrahentów pasek został usunięty w 246 sztukach wyrobów. Łączna liczba usuniętych pasków przymocowanych do zabawki wyniosła 434 sztuki.

W piśmie z dnia 19 lutego 2018 r. strona postępowania skorygowała liczbę wyrobów, w których usunięto pasek u kontrahentów, podając iż dokonano tego w 251 sztukach wyrobów. Jednocześnie oświadczyła, iż łączna liczba wyrobów, z których usunięto pasek przymocowany do zabawek to 439 sztuk.

Pismem z dnia 26 lutego 2018 r. Prezes UOKiK poinformował stronę postępowania o przysługującym jej prawie do zapoznania się z aktami i wypowiedzenia się co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań oraz o możliwości przedstawienia stanowiska w sprawie. Z przysługujących uprawnień strona postępowania nie skorzystała.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów ustalił i stwierdził:

Przedsiębiorca SWEDE DEMUTH spółka jawna z siedzibą w Poznaniu, jest importerm zabawki Gitara no. 663, kod EAN 5902496126491.

Zgodnie z art. 79 ust. 1 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku, stroną postępowania jest wyłącznie podmiot gospodarczy, wobec którego postępowanie zostało wszczęte. Podmiotem gospodarczym, według art. 4 pkt 19 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku jest producent, upoważniony przedstawiciel, importer, dystrybutor albo instalator.

Według art. 4 pkt 9 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku importerm jest osoba fizyczna lub prawna albo jednostka organizacyjna nieposiadająca osobowości prawnej, mająca miejsce zamieszkania albo 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

wyroby pochodzące z państw trzecich. Przepis art. 4 pkt 26 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku stanowi, że przez wprowadzenie do obrotu należy rozumieć udostępnienie wyrobu na rynku po raz pierwszy. Przez udostępnienie wyrobu na rynku należy natomiast rozumieć każde dostarczenie wyrobu w celu jego dystrybucji, konsumpcji lub używania na rynku państwa członkowskiego Unii Europejskiej lub państwa członkowskiego Europejskiego Porozumienia o Wolnym Handlu (EFTA) – strony umowy o Europejskim Obszarze Gospodarczym, w ramach działalności gospodarczej, odpłatnie lub nieodpłatnie (art. 4 pkt 23 ww. ustawy).

Przepis art. 5 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku stanowi, iż wyroby wprowadzane do obrotu lub oddawane do użytku muszą spełniać wymagania. Wymagania dla wyrobów podlegających ocenie zgodności określają przepisy wydane na podstawie art. 12 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku. W przypadku zabawek, zastosowanie mają przepisy rozporządzenia Ministra Rozwoju i Finansów w sprawie wymagań dla zabawek.

Na podstawie art. 58 ust. 3 pkt 1 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku postępowania w sprawie wprowadzonych do obrotu lub oddanych do użytku wyrobów niezgodnych z wymaganiami prowadzi Prezes UOKiK.

Przeprowadzona przez inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Bydgoszczy ocena organoleptyczna (sprawozdanie z badań organoleptycznych nr 4) wykazała, iż przedmiotowa zabawka nie spełnia wymagań określonych w pkt 5.14 normy PN-EN 71-1:2015-01 „Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: „Właściwości mechaniczne i fizyczne”.

Stwierdzona niezgodność uzasadniała wszczęcie przez Prezesa UOKiK postępowania w sprawie wprowadzonej do obrotu zabawki Gitara no. 663, kod EAN 5902496126491, niezgodnej z wymaganiami określonymi w § 5 ust. 1 i ust. 2 rozporządzenia oraz pkt 1.4.1 załącznika nr 1 „Wymagania dla zabawek” do rozporządzenia, a także postępowania w sprawie nałożenia na stronę postępowania kary pieniężnej.

Zgodnie z brzmieniem § 5 ust. 1 rozporządzenia zabawki, a także zawarte w nich substancje chemiczne nie mogą stanowić zagrożenia dla bezpieczeństwa i zdrowia dzieci lub osób trzecich podczas przewidywanego okresu ich użytkowania, zgodnie z przeznaczeniem lub w sposób możliwy do przewidzenia, z uwzględnieniem zachowania się dzieci. Przepis § 5 ust. 2 rozporządzenia określa, że podczas projektowania i produkowania zabawek uwzględnia się zdolności dzieci, a tam, gdzie jest to uzasadnione, również ich opiekunów, w szczególności

w przypadku zabawek przeznaczonych dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy lub z innych określonych grup wiekowych.

Punkt 1.4.1 załącznika nr 1 pkt 1 „Wymagania w zakresie właściwości fizycznych i mechanicznych” do rozporządzenia stanowi, iż zabawki i ich części muszą być tak zaprojektowane i wyprodukowane, aby nie mogły stwarzać ryzyka uduszenia, wskutek owinięcia się wokół szyi lub przez odcięcie dopływu powietrza w wyniku zewnętrznego zatkania dróg oddechowych przez usta i nos.

Prezes UOKiK wyznaczył stronie postępowania termin na przedstawienie dowodów potwierdzających podjęcie działań dobrowolnych i wskazał, jakie dowody należy przedstawić na powyższą okoliczność.

Strona postępowania podjęła działania mające na celu wycofanie wyrobów z obrotu, usunięcie niezgodności i powiadomienie konsumentów o stwierdzonych nieprawidłowościach. Nadesłała do UOKiK: listę 31 odbiorców wyrobu, oświadczenia 17 odbiorców o braku wyrobów na stanie magazynowym i faktury korygujące, poświadczające ich zwrot od 7 odbiorców w ilości 72 sztuk. Ponadto strona postępowania podjęła działania mające na celu usunięcie niezgodności w wyrobach, które znajdowały się na magazynie oraz tych zwróconych przez dystrybutorów, którzy nie chcieli podjąć działań naprawczych. Wysłała swoich przedstawicieli do kontrahentów, w celu usunięcia paska przymocowanego do zabawki. Na dowód podjętych czynności przekazała do UOKiK oświadczenia 7 dystrybutorów, poświadczające dokonanie działań naprawczych w 251 sztukach wyrobu znajdującego się w sprzedaży. Kontrola zlecona przez Prezesa UOKiK u jednego z kontrahentów potwierdziła, iż niezgodności w wyrobach zostały wyeliminowane. Według oświadczenia strony postępowania i przedstawionych dowodów łączna liczba wyrobów, w których usunięto pasek przymocowany do zabawek to 439 sztuk.

Ponadto strona postępowania przysłała do UOKiK dowód zamieszczenia ogłoszenia w gazecie o zasięgu ogólnopolskim oraz na stronie internetowej.

W świetle art. 4 pkt 27 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku przez wycofanie z obrotu należy rozumieć działanie, którego celem jest zapobieżenie udostępnieniu wyrobu na rynku w danym łańcuchu dostaw.

Dowody przez nią przedstawione, stanowią w ocenie Prezesa UOKiK wystarczającą podstawę do stwierdzenia, że przedmiotowy wyrób nie znajduje się w obrocie, a konsumenci zostali poinformowani o istniejących niezgodnościach.

Zgodnie z art. 84 ust. 1 pkt 2 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku, organ nadzoru rynku prowadzący postępowanie wydaje decyzję o umorzeniu postępowania, jeżeli

stwierdzi, że wyrób został wycofany z obrotu lub użytku, odzyskany, zniszczony lub powiadomiono użytkowników o stwierdzonych niezgodnościach.

Mając ponadto na względzie, iż przedłożone w toku postępowania dowody, stanowią o wykonaniu postanowienia Prezesa UOKiK z dnia 14 listopada 2017 r., Prezes UOKiK odstąpił od nałożenia na stronę postępowania kary pieniężnej, z tytułu wprowadzenia do obrotu wyrobu niezgodnego z wymaganiami.

Jak wynika z art. 97 ust. 4 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku, organ nadzoru rynku odstępuje od nałożenia kary pieniężnej, jeżeli podmiot gospodarczy, podlegający karze, przedstawił dowody potwierdzające wykonanie postanowienia, o którym mowa w art. 82 ust. 1 ustawy o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku.

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

Pouczenie

1. Na podstawie art. 127 § 3 oraz art. 129 § 2 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. - Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2017 r. poz. 1257 z późn. zm.), w związku z art. 63 ust. 2 ustawy z dnia 13 kwietnia 2016 r. o systemach oceny zgodności i nadzoru rynku (Dz. U. z 2017 r. poz. 1398), strona postępowania może w terminie 14 dni od dnia doręczenia decyzji, zwrócić się do Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów z wnioskiem o ponowne rozpatrzenie sprawy.

2. Zgodnie z art. 52 § 3, art. 53 § 1 i art. 54 § 1 w związku z art. 3 § 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. - Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (Dz. U. z 2017 r. poz. 1369, z późn. zm.), strona postępowania może wnieść skargę do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie, za pośrednictwem Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, w terminie 30 dni od dnia doręczenia decyzji, bez skorzystania z prawa do zwrócenia się z wnioskiem o ponowne rozpatrzenie sprawy. Wpis od skargi wynosi 200 zł.

3. Na podstawie art. 243 § 1 w związku z art. 244 § 1, art. 245 § 1 i art. 246 § 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. - Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (Dz. U. z 2017 r. poz. 1369, z późn. zm.), stronie postępowania składającej skargę na decyzję Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie przysługuje możliwość ubiegania się o przyznanie prawa pomocy w zakresie całkowitym lub częściowym, na jej wniosek złożony przed wszczęciem postępowania sądowoadministracyjnego lub w jego toku, polegającego na zwolnieniu

od kosztów sądowych oraz ustanowieniu adwokata, radcy prawnego, doradcy podatkowego lub rzecznika patentowego. Wniosek ten wolny jest od opłat sądowych. Wymogi formalne wniosku określone zostały w art. 252 § 1 i § 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. - Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi.

4. Zgodnie z art. 127a § 1 i § 2 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. - Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2017 r. poz. 1257 z późn. zm.), w trakcie biegu terminu do wniesienia wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy strona postępowania może zrzec się prawa do wniesienia wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy wobec Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, który wydał decyzję. Z dniem doręczenia Prezesowi Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów oświadczenia o zrzeczeniu się prawa do wniesienia wniosku o ponowne rozpatrzenie sprawy, decyzja staje się ostateczna i prawomocna.

Z up. Prezesa
Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów
Zastępca Dyrektora
Departamentu Nadzoru Rynku
Jadwiga Gunerka