



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DNR-730-196 (20)/10/KK

Warszawa, 5 kwietnia 2011 r.

DECYZJA DNR-2/ 102 /2011

Na podstawie art. 41 c ust. 2 pkt 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. o systemie oceny zgodności (tekst jednolity: 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 importera M&Z Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Gdyni, zabawki „Instrumenty”, kod kreskowy 5907629653523, oznaczonej znakiem CE, produkcji chińskiej, niezgodnej z zasadniczymi wymaganiami określonymi w § 9 ust. 1 i ust. 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.), w związku z wycofaniem ww. wyrobu z obrotu.

UZASADNIENIE

W toku kontroli przeprowadzonej przez inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Krakowie, Delegatura w Nowym Sączu w hurtowni w Gorlicach, należącej do Bożeny Szurek i Renaty Skowron, wspólników spółki cywilnej, prowadzących działalność gospodarczą pod nazwą Bożena Szurek, Renata Skowron Hurtownia Artykułów Przemysłowych i Zabawek „BRAMS” w Gorlicach, stwierdzono w ofercie handlowej zabawkę „Instrumenty”.

Wskazana zabawka została wprowadzona do obrotu przez importera M&Z Sp. z o.o. z siedzibą w Gdyni, który dokonał jej zakupu od GRAND (UNIVERSAL) SOURCING LTD., UNIT 1901, 19/F., YEN SHENG CENTRE, 64 HOI YUEN ROAD., KWUN TONG, KLN., HONG KONG na podstawie faktury INVOICE NO.: 1225 z dnia 21 października 2009 r.

Przedmiotowy wyrób to zestaw instrumentów składający się z bębienka z 2 pałeczkami, 2 grzechotek typu marakasy, podwójnej grzechotki i mikrofonu. Korpus bębienka wykonany jest z tektury, natomiast jego membranę wykonaną z grubej folii przytrzymują obręcze wykonane ze sztywnego tworzywa sztucznego. Obręcze połączone są

3 metalowymi sprężynami. Pozostałe elementy zestawu wykonane są z twardego tworzywa sztucznego. Grzechotki zawierają elementy grzechoczące.

Na tekturce zamykającej opakowanie naklejona jest etykieta, na której umieszczono: znak CE; znak graficzny ostrzegawczy dotyczący wieku (0-3); kod kreskowy 5907629653523; nazwę zabawki – Zabawka Instrumenty; napis – Wyprodukowano w Chinach dla M&Z Sp. z o.o., ul. Chwaszczyńska 133A, 81-671 Gdynia oraz następujące informacje i ostrzeżenia: „*Uwaga! Produkt nieodpowiedni dla dzieci poniżej 3 lat. Zabawka zawiera małe elementy - niebezpieczeństwo połknięcia. Opakowanie nie jest zabawką – chronić przed dziećmi, nie udostępniać do zabawy, zachować gdyż zawiera ważne informacje*”.

Wojewódzki Inspektorat Inspekcji Handlowej w Krakowie, Delegatura w Nowym Sączu biorąc pod uwagę funkcje i cechy charakterystyczne zabawki, wskazujące na jej przeznaczenie dla dzieci poniżej 3 lat, a mianowicie to, że jest to zabawka o prostej budowie i kształtach, posiadająca wyraźne kolory, lekka w użyciu, łatwa do trzymania i chwytania przez małe dzieci, można ją operować w prosty sposób (poprzez uderzenie pałeczkami w bębenek, czy poruszanie rączkami) oraz posiłkując się wytycznymi Komitetu Technicznymi ds. Bezpieczeństwa Zabawek (*Raport PKN-CEN CR 14379:2007, „Klasyfikacja Zabawek. Wytyczne”, Tablica 21: „Zabawki – instrumenty muzyczne” – Kategoria T*), z których wynika, że ta kategoria zabawki jest właściwa dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy, a także mając na uwadze fakt, iż na opakowaniu ww. zabawki umieszczono m.in. ostrzeżenie: „*Uwaga! Produkt nieodpowiedni dla dzieci poniżej 3 lat*”, zlecił laboratorium przeprowadzenie badań o surowszych parametrach, tj. na zgodność z wymaganiami dla zabawek przeznaczonych dla dzieci w wieku poniżej 36 miesięcy.

Zgodnie z wytycznymi Komitetu Technicznego ds. Bezpieczeństwa Zabawek (*Raport PKN-CEN CR 14379:2007 „Klasyfikacja Zabawek. Wytyczne”*), zabawki wydające proste dźwięki, wymagające łatwego rodzaju działania np. dmuchnięcia, naciśnięcia, potrząśnięcia, uderzenia (np. bębenek), takie jak np. marakasy, bębenki, zaklasyfikowane są Kategorii T „*Zabawki – instrumenty muzyczne*”, z której wynika, że ta kategoria zabawki jest właściwa dla dzieci poniżej 36 miesięcy. Zgodnie natomiast z pkt 8.1 normy PN-EN 71-1+A8:2009 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*”, jeśli istnieje uzasadniona wątpliwość odnośnie grupy wiekowej, dla której zabawka jest przeznaczona, zabawkę należy poddać badaniu o surowszych parametrach.

Badania laboratoryjne przeprowadzone w Specjalistycznym Laboratorium Badania Zabawek Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów z siedzibą w Lublinie (sprawozdanie z badań nr 163/2010) wykazały, że ww. zabawka nie spełnia następujących wymagań normy

PN-EN 71-1+A8:2009 „Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne”, tj.:

- pkt 4.7, z uwagi na obecność dostępnych zadziórów na uchwycie podwójnej grzechotki oraz na dolnej części mikrofonu,
- pkt 5.1, z uwagi na pojawienie się w wyniku badań małych elementów całkowicie mieszczących się w cylindrze do badania małych części, tj. podczas próby rozciągania od zabawki odłączeniu uległy dolna część mikrofonu oraz sprężynka przy bębenu, natomiast podczas próby udarności uległa rozłupaniu podwójna grzechotka i dostępne stały się elementy grzechoczące.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów odstąpił od kwestionowania niezgodności określonej w pkt 4.7 ww. normy, z uwagi na to, iż badania na obecność zadziórów dokonano jedynie na 1 szt. przedmiotowego wyrobu, co powoduje, iż wyników badań nie można uznać za miarodajne.

Pismem z dnia 4 października 2010 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów zawiadomił M&Z Sp. z o.o. z siedzibą w Gdyni (zwaną dalej także „stroną” lub „spółką”) o wszczęciu z urzędu postępowania administracyjnego w sprawie wprowadzenia do obrotu zabawki „Instrumenty”, kod kreskowy 5907629653523, oznaczonej znakiem CE, produkcji chińskiej, niezgodnej z zasadniczymi wymaganiami określonymi w § 9 ust. 1 i ust. 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 badań przedmiotowej zabawki małych elementów całkowicie mieszczących się w cylindrze do badania małych części, których połknięcie lub wprowadzenie do jakiegokolwiek otworu w ciele dziecka może stanowić ryzyko uduszenia lub udławienia.

Zgodnie z § 9 ust. 1 rozporządzenia, 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. Natomiast 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.

Jednocześnie, postanowieniem z dnia 4 października 2010 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów wyznaczył stronie postępowania termin 21 dni na usunięcie niezgodności ww. wyrobu z zasadniczymi wymaganiami lub wycofanie go z obrotu. Ponadto poinformowano spółkę, jakie należy przedstawić dowody, potwierdzające podjęcie ww. działań.

Pismem z dnia 18 października 2010 r., które wpłynęło do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów w dniu 25 października 2010 r. strona poinformowała, o rozpoczęciu procedury wycofania kwestionowanego wyrobu z obrotu. Spółka powiadomiła, iż skieruje do odbiorców pismo z informacją o wycofaniu ww. zabawki z obrotu i o zagrożeniach, jakie stwarza oraz, że w przypadku posiadania przedmiotowego wyrobu zostanie on odkupiony. Do pisma dołączono: listę kontrahentów oraz wzór pisma przekazanego odbiorcom wyrobu, zawierającego informacje o wycofaniu przedmiotowej zabawki z obrotu, a także prośbę o podanie przez kontrahentów informacji o stanie posiadania kwestionowanej zabawki.

W dniach od 8 listopada do 16 grudnia 2010 r. spółka nadesłała do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów dowody w postaci oryginałów faktur korygujących oraz oświadczeń odbiorców o stanie posiadania przedmiotowego wyrobu. Ponadto przekazała zwrot przez urząd pocztowy pisma, jakie skierowała do jednego z kontrahentów, które zostało zwrócone z adnotacją „Firma nie istnieje”.

Jednocześnie w piśmie z dnia 13 grudnia 2010 r., które wpłynęło do organu prowadzącego postępowanie w dniu 16 grudnia 2010 r., strona poinformowała, iż pomimo podejmowanych starań, od 2 kontrahentów, których dane podała w powyższym piśmie, nie jest w stanie uzyskać wymaganych dowodów. Na dowód podejmowanych działań strona przedstawiła w załączeniu kopię pocztowej książki nadawczej, jako potwierdzenie nadania pism do wymienionych przez nią odbiorców.

W związku z powyższym w dniu 5 stycznia 2011 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów skierował pisma do odbiorców wskazanych przez stronę, wzywające do przedstawienia oświadczeń o stanie posiadania kwestionowanej zabawki. Jednocześnie powiadomił, iż w przypadku nieprzedłożenia powyższych oświadczeń, zleci przeprowadzenie u nich kontroli sprawdzającej.

W odpowiedzi na ww. pismo Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, w dniu 17 stycznia 2011 r. wpłynęło do organu prowadzącego postępowanie oświadczenie od jednego z kontrahentów, który poinformował, iż od września 2010 r. zakończył prowadzenia działalności gospodarczej. Ponadto oświadczył, iż nie był w posiadaniu kwestionowanej zabawki.

W dniu 18 stycznia 2011 r. wpłynęło faxem do Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów oświadczenie od drugiego z kontrahentów, który powiadomił, iż nie posiada na stanie magazynowym kwestionowanej zabawki. Oryginał powyższego pisma wpłynął do organu prowadzącego postępowanie w dniu 9 marca 2011 r.

Pismem z dnia 2 marca 2011 r. Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów poinformował stronę o prawie do zapoznania się ze zgromadzonymi aktami sprawy oraz prawie wypowiedzenia się, co do zebranych w sprawie dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań przed wydaniem decyzji kończącej postępowanie. Strona z praw tych nie skorzystała.

Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów ustalił i stwierdził:

Przedsiębiorca M&Z Sp. z o.o. z siedzibą w Gdyni jest importerem wprowadzającym do obrotu zabawkę „Instrumenty”, kod kreskowy 5907629653523. 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. Natomiast zgodnie z art. 5 pkt 21 ustawy o systemie oceny zgodności, za importera uważa się osobę fizyczną lub prawną albo jednostkę organizacyjną nieposiadającą osobowości prawnej, mającą 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 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 163/2010) wykazały, że ww. zabawka nie spełnia wymagań pkt 5.1 normy PN-EN 71-1+A8:2009 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*”.

Zgodnie z art. 13 ust. 1 ustawy o systemie oceny zgodności, domniemywa się, że wyrób spełnia określone zasadnicze wymagania, jeżeli jest zgodny z odpowiednimi postanowieniami norm zharmonizowanych. Jako, że norma PN-EN 71-1+A8:2009 „*Bezpieczeństwo zabawek. Część 1: Właściwości mechaniczne i fizyczne*” w oparciu, o którą wykonano badania, jest normą zharmonizowaną, a przeprowadzone badania wykazały jej naruszenie, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów stwierdził, iż przedmiotowy

wyrób nie spełnia zasadniczych wymagań określonych w § 9 ust. 1 i ust. 2 rozporządzenia, z uwagi na wskazane wyżej niezgodności.

Stwierdzone niezgodności uzasadniały wszczęcie przez Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów postępowania administracyjnego przeciwko M&Z Sp. z o.o. z siedzibą w Gdyni mającego na celu doprowadzenie do usunięcia niezgodności kwestionowanego wyrobu z zasadniczymi wymaganiami lub wycofanie go z obrotu.

W toku postępowania strona nie kwestionowała, że zabawka „Instrumenty”, kod kreskowy 5907629653523 nie spełnia zasadniczych wymagań i podjęła działania mające na celu wycofanie wyrobu z obrotu. Na dowód podjętych działań przedstawiła zestawienie kontrahentów, oryginały oświadczeń odbiorców o nieposiadaniu na stanie magazynowym przedmiotowego wyrobu oraz faktur korygujących.

Przedstawione przez stronę dowody są wystarczające do uznania, iż przedmiotowa zabawka została wycofana z obrotu.

Ponadto przeprowadzone przez Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów postępowanie dowodowe potwierdziło brak kwestionowanego wyrobu w obrocie.

Zgodnie z art. 41c 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.

W tym stanie rzeczy postanowiono, jak w sentencji.

P o u c z e n i e

Na podstawie art. 127 § 3 oraz 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.

Otrzymują:

M&Z Sp. z o.o.
ul. Chwaszczyńska 131 B
81-571 Gdynia

Do wiadomości:

1. Renata Skowron, wspólnik spółki cywilnej
Hurtownia Artykułów Przemysłowych i Zabawek „BRAMS”
Kłęczany 94
38-333 Zagórzany
2. Bożena Szurek, wspólnik spółki cywilnej
Hurtownia Artykułów Przemysłowych i Zabawek „BRAMS”
Kobylanka 206
38-303 Kobylanka
3. Małopolski Wojewódzki Inspektor
Inspekcji Handlowej (nr akt kontroli ZS. 42-132/10)
4. a/a

Z up. Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji
i Konsumentów
Zastępca Dyrektora

Departamentu Nadzoru Rynku

Jadwiga Gunerka