



de

Gdańsk, 2016.03. 18

**POMORSKI WOJEWÓDZKI INSPEKTOR
INSPEKCJI HANDLOWEJ
W GDAŃSKU**

Sygn. akt: ŻN.8361.666.2015.SŻ.BK

**EWA FRAZER
ORIGINAL BURGER CO
ul. Długa 47 lok. 49
80 – 831 Gdańsk**

POLECONY
Wysłano dnia
2016 -03- 18

DECYZJA Nr ŻN.D.22.2016.ML

Na podstawie art. 40 a ust. 5c i ust. 5 d ustawy z dnia 21 grudnia 2000 r. *o jakości handlowej artykułów rolno – spożywczych* (tekst jedn. Dz. U. z 2015 r., poz. 678 ze zm.), art. 104 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. *Kodeks postępowania administracyjnego* (tekst jedn. Dz. U. z 2016 r. poz. 23) oraz § 6 Zarządzenia Pomorskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej w Gdańsku Nr PO.110.13.2013.PH z dnia 14 maja 2013 r. w sprawie upoważnienia pracowników Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Gdańsku do podejmowania, wydawania oraz podpisywania decyzji, postanowień, dokumentów i korespondencji w imieniu Wojewódzkiego Inspektora, po przeprowadzeniu postępowania administracyjnego

Pomorski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej w Gdańsku

działając w osobie: Anny Klecha – Naczelnika Wydziału Kontroli Artykułów Żywnościowych i Nieżywnościowych – leg. nr 000004, upoważnienie Nr PO.110.17.2013.PH,

odstępuje od wymierzenia kary pieniężnej

z art. 40 a ust. 1 pkt 3 ustawy z dnia 21 grudnia 2000 r. *o jakości handlowej artykułów rolno – spożywczych* (tekst jedn. Dz. U. z 2015 r., poz. 678 ze zm.), przedsiębiorcy Pani Ewie Frazer prowadzącej działalność gospodarczą pod nazwą ORIGINAL BURGER CO w Gdańsku, ul. Długa 47 lok. 49 w związku z wprowadzeniem do obrotu nieopakowanych środków spożywczych – potraw i napojów - w zakładzie żywienia zbiorowego, nieodpowiadających jakości handlowej określonej w przepisach o jakości handlowej tj.:

I. w § 19 ust. 1 pkt 3 i ust. 2 rozporządzenia Ministra Rolnictwa i Rozwoju Wsi z dnia 23 grudnia 2014 r. *w sprawie znakowania poszczególnych rodzajów środków spożywczych* (Dz. U. z 2015 r.,

poz. 29), w związku z art. 44 ust. 1 lit. a) rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) Nr 1169/2011 z dnia 25 października 2011 r. w sprawie przekazywania konsumentom informacji na temat żywności, zmiany rozporządzeń Parlamentu Europejskiego i Rady (WE) nr 1924/2006 i (WE) nr 1925/2006 oraz uchylecia dyrektywy Komisji 87/250/EWG, dyrektywy Rady 90/496/EWG, dyrektywy Komisji 1999/10/WE, dyrektyw 2000/13/WE Parlamentu Europejskiego i Rady, dyrektywy Komisji 2002/67/WE i 2008/5/WE oraz rozporządzenia Komisji (WE) nr 608/2004 (Dz. U. L 304 z 22.11.2011, s. 18 z późn. zm.), z uwagi na **nie podanie** w cenniku lub w inny sposób w miejscu dostępnym bezpośrednio konsumentowi finalnemu **informacji o substancjach lub produktach powodujących alergię lub reakcje nietolerancji** występujących w 33 rodzajach wyrobów oferowanych do sprzedaży, i tak:

- 5 rodzajów burgerów z wołowiny i 4 rodzaje burgerów z kurczaka (gluten i sezam zawarte w bułkach),
- 5 rodzajów dodatków - serów (mleko i produkty pochodne),
- 1 rodzaj przystawki - ciasto piwne (gluten),
- 2 rodzaje dań "Wege & Ryba" - sery (mleko i produkty pochodne),
- 3 rodzaje zestawów obiadowych - sery (mleko i produkty pochodne),
- 3 rodzaje deserów (gluten oraz mleko i produkty pochodne),
- 7 rodzajów potraw "Smaki Tygodnia" - sery (mleko i produkty pochodne),
- 3 rodzaje napojów gorących - kawy (mleko i produkty pochodne).

II. w § 19 ust. 1 pkt 3 i ust. 2 rozporządzenia Ministra Rolnictwa i Rozwoju Wsi z dnia 23 grudnia 2014 r. w sprawie znakowania poszczególnych rodzajów środków spożywczych (Dz. U. z 2015 r., poz. 29), z uwagi na **nie podanie** w cenniku lub w inny sposób w miejscu dostępnym bezpośrednio konsumentowi finalnemu **informacji o wykazie składników** przy 10 rodzajach oferowanych do sprzedaży wyrobów, tj.:

- 5 rodzajów burgerów z wołowiny i 4 rodzaje burgerów z kurczaka (wśród składników nie podano bułki),
- 1 rodzaj przystawki (surówka "Coleslaw").

Powyższe stwierdzono podczas kontroli przeprowadzonej w lokalu gastronomicznym w Gdańsku, ul. Długa 47 lok. 49 należącym do strony postępowania.

UZASADNIENIE

W dniach 13 - 15.10.2015 r., inspektorzy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Gdańsku, działając na podstawie upoważnienia wydanego przez Pomorskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej w Gdańsku Nr ŻN.057.666.2015.JO z dnia 12.10.2015 r., podstawa prawna: art. 3 ust. 1, 2, 3 rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (WE) Nr 882/2004 z dnia 29 kwietnia 2004 r. w sprawie kontroli urzędowych przeprowadzanych w celu

sprawdzenia zgodności z prawem paszowym i żywnościowym oraz regulami dotyczącymi zdrowia zwierząt i dobrostanu zwierząt (Dz. U. L 165 z 30.4.2004 r., str. 1—14 ze zm.; Polskie wydanie specjalne Rozdział 3 Tom 45 s. 200 – 251), art. 17 ust. 3 ustawy z dnia 21 grudnia 2000 r. *o jakości handlowej artykułów rolno-spożywczych* (tekst jednolity Dz. U. z 2015 r., poz. 678.), w związku z art. 3 ust. 1 pkt 6 oraz art. 3 ust. 1 pkt 1 i 2 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. *o Inspekcji Handlowej* (t. j. Dz. U. z 2014 r., poz. 148 ze zm.), przeprowadzili kontrolę w lokalu gastronomicznym w Gdańsku ul. Długa 47 lok. 49 należącym do Ewy Frazer prowadzącej działalność gospodarczą pod nazwą ORIGINAL BURGER CO, Ewa Frazer.

W toku kontroli sprawdzono prawidłowość oznakowania potraw i wyrobów.

W wyniku powyższego stwierdzono, że w karcie menu lub w inny sposób w miejscu dostępnym bezpośrednio konsumentowi finalnemu nie podano informacji:

1. o substancjach lub produktach powodujących alergie lub reakcje nietolerancji występujących w 33 rodzajach wyrobów oferowanych do sprzedaży, co naruszało § 19 ust. 1 pkt 3 i ust. 2 rozporządzenia Ministra Rolnictwa i Rozwoju Wsi z dnia 23 grudnia 2014 r. *w sprawie znakowania poszczególnych rodzajów środków spożywczych* (Dz. U. z 2015 r., poz. 29), w związku z art. 44 ust. 1 lit. a) rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) Nr 1169/2011 z dnia 25 października 2011 r. *w sprawie przekazywania konsumentom informacji na temat żywności, zmiany rozporządzeń Parlamentu Europejskiego i Rady (WE) nr 1924/2006 i (WE) nr 1925/2006 oraz uchylecia dyrektywy Komisji 87/250/EWG, dyrektywy Rady 90/496/EWG, dyrektywy Komisji 1999/10/WE, dyrektyw 2000/13/WE Parlamentu Europejskiego i Rady, dyrektywy Komisji 2002/67/WE i 2008/5/WE oraz rozporządzenia Komisji (WE) nr 608/2004* (Dz. U. L 304 z 22.11.2011, s. 18 z późn. zm.), o których mowa w pkt I sentencji decyzji.

2. o wykazie składników przy 10 rodzajach oferowanych do sprzedaży wyrobów, co stanowiło naruszenie § 19 ust. 1 pkt 3 i ust. 2 rozporządzenia Ministra Rolnictwa i Rozwoju Wsi z dnia 23 grudnia 2014 r. *w sprawie znakowania poszczególnych rodzajów środków spożywczych* (Dz. U. z 2015 r., poz. 29), o których mowa w pkt II sentencji decyzji.

Przedstawiony stan faktyczny i prawny dał podstawę do wszczęcia postępowania administracyjnego w sprawie wymierzenia kary pieniężnej w związku z wprowadzeniem do obrotu przez kontrolowanego artykułów rolno - spożywczych nieodpowiadających jakości handlowej określonej w przepisach o jakości handlowej. zgodnie z dyspozycją zawartą w art. 40a ust. 1 pkt. 3 cytowanej ustawy o jakości handlowej artykułów rolno – spożywczych „*kto wprowadza do obrotu artykuły rolno – spożywcze nieodpowiadające jakości handlowej określonej w przepisach o jakości handlowej lub deklarowanej przez producenta w oznakowaniu tych artykułów, podlega karze pieniężnej w wysokości do pięciokrotnej wartości korzyści majątkowej uzyskanej lub która mogłaby*

zostać uzyskana przez wprowadzenie tych artykułów rolno – spożywczych do obrotu, nie niższej niż 500 zł.”

W dniu 20.10.2015 r. skierowano do przedsiębiorcy wystąpienie pokontrolne. W odpowiedzi strona poinformowała o podjętych działaniach naprawczych poprzez sporządzenie szczegółowej karty alergenów oraz o uwidocznieniu informacji o wykazie składników w burgerach i sałatce Coleslaw.

Pismem z dnia 19.01.2016 r. Pomorski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej w Gdańsku zawiadomił stronę o wszczęciu postępowania administracyjnego w przedmiocie wymierzenia kary pieniężnej z tytułu wprowadzenia do obrotu artykułów rolno-spożywczych nieodpowiadających jakości handlowej określonej w przepisach o jakości handlowej. Ponadto w piśmie tym poinformowano stronę o prawie do czynnego udziału w każdym stadium postępowania oraz o prawie do wypowiedzenia się co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań przed wydaniem decyzji (art. 10 § 1 KPA).

Do dnia wydania niniejszej decyzji strona z tych uprawnień nie skorzystała.

Pismem z dnia 19.01.2016 r. Pomorski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej w Gdańsku zwrócił się do przedsiębiorcy o wyliczenie i przesłanie informacji o wielkości osiągniętych obrotów. Pismo powyższe odebrał w dniu 21.01.2016 r. dorosły domownik – podpis nieczytelny.

Pomorski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej w Gdańsku na podstawie art. 36 § 1 k.p.a, pismem z dnia 18.02.2016 r. przedłużył termin załatwienia sprawy do dnia 18.03.2016 r. z przyczyn niezależnych od organu, z uwagi na nieprzedłożenie informacji o wysokości osiągniętych przez przedsiębiorcę obrotów i przychodu w 2014 r. Pismo powyższe odebrano w dniu 23.02.2016 r., a wymagane informacje przedłożono w dniu 29.02.2016 r.

Zgodnie z art. 104 ustawy z dnia 2 lipca 2004 r. *o swobodzie działalności gospodarczej* (t. j. Dz. U. z 2015 r., poz. 584 ze zm.) organ orzekający zaliczył stronę do mikroprzedsiębiorców.

Pomorski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej w Gdańsku ustalił i stwierdził.

Stosownie do art. 8 ust.1 rozporządzenia (WE) Nr 178 /2002 Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 28.01.2002r ustanawiającego ogólne zasady i wymagania prawa żywnościowego, powołującego Europejski Urząd ds. Bezpieczeństwa Żywności oraz ustanawiającego procedury w zakresie bezpieczeństwa żywności (Dz. U. L 31 z 1.2.2002 s. 1 ze zm.) prawo żywnościowe ma na celu ochronę interesów konsumentów i powinno stanowić podstawę dokonywania przez konsumentów świadomego wyboru związanego ze spożywaną przez nich żywnością.

Art. 17 ust. 1 cytowanego rozporządzenia (WE) nr 178/2002 Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 28.01.2002r. stanowi: „*Podmioty działające na rynku spożywczym i pasz zapewniają, na*

wszystkich etapach produkcji, przetwarzania i dystrybucji w przedsiębiorstwach będących pod ich kontrolą, zgodność tej żywności lub pasz z wymogami prawa żywnościowego właściwymi dla ich działalności i kontrolowanie przestrzegania tych wymogów”.

Rozporządzenie Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) nr 1169/2011 z dnia 25.10.2011 r. w sprawie przekazywania konsumentom informacji na temat żywności, zmiany rozporządzeń Parlamentu Europejskiego i Rady (WE) nr 1924/2006 oraz uchylecia dyrektywy Komisji 87/250/EWG, dyrektywy Rady 90/496/EWG, dyrektywy Komisji 1999/10/WE, dyrektywy 2000/13/WE Parlamentu Europejskiego i Rady, dyrektyw komisji 2002/67/WE i 2008/5/WE oraz rozporządzenia Komisji (WE) nr 608/2004 (Dz. U. L 304 z 22.11.2011 r. str. 18 ze zm.) w przepisach art. 8 ust. 2, 5 i 6 wyraźnie wskazuje na podmioty działające na rynku spożywczym jako odpowiedzialne za zapewnienia konsumentom finalnym, rzetelnej i zgodnej z wymogami prawa informacji na temat żywności, w tym żywności nieopakowanej.

W myśl art. 4 ust. 1 cytowanej ustawy o jakości handlowej artykułów rolno-spożywczych wprowadzane do obrotu artykuły rolno-spożywcze powinny spełniać wymagania w zakresie jakości handlowej, jeżeli w przepisach o jakości handlowej zostały określone takie wymagania, oraz dodatkowe wymagania dotyczące tych artykułów, jeżeli ich spełnienie zostało zadeklarowane przez producenta.

Zgodnie z art. 3 pkt 5 cyt. ustawy o jakości handlowej artykułów rolno – spożywczych przez jakość handlową należy rozumieć cechy artykułu rolno-spożywczego dotyczące jego właściwości organoleptycznych, fizykochemicznych i mikrobiologicznych w zakresie technologii produkcji, wielkości lub masy oraz wymagania wynikające ze sposobu produkcji, opakowania, prezentacji i oznakowania, nieobjęte wymaganiami sanitarnymi, weterynaryjnymi lub fitosanitarnymi.

Według zapisu:

§ 19 ust. 1 cytowanego rozporządzenia Ministra Rolnictwa i Rozwoju Wsi z dnia 23 grudnia 2014r – *„W przypadku środków spożywczych oferowanych do sprzedaży konsumentowi finalnemu lub zakładom żywienia zbiorowego bez opakowania lub w przypadku pakowania środków spożywczych w pomieszczeniu sprzedaży na życzenie konsumenta finalnego lub ich pakowania do bezzwłocznej sprzedaży podaje się:*

- **pkt 3** - *„wykaz składników – zgodnie z art. 18 - 20 rozporządzenia nr 1169/2011, z uwzględnieniem informacji, o których mowa w art. 21 tego rozporządzenia”.*

§ 19 ust. 2 cytowanego rozporządzenia Ministra Rolnictwa i Rozwoju Wsi z dnia 23 grudnia 2014r *„Informacje, o których mowa w ust. 1, podaje się w miejscu sprzedaży na wywieszce dotyczącej danego środka spożywczego lub w inny sposób w miejscu dostępnym bezpośrednio konsumentowi finalnemu”.*

Wymagania jakości handlowej dotyczące informacji na temat żywności oferowanej konsumentom finalnym lub w zakładach żywienia zbiorowego zostały określone w art. 44 ww. rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) nr 1169/2011. Przepis ten stanowi w ust. 1 lit. a) „*W przypadku oferowania środków spożywczych do sprzedaży konsumentom finalnym lub zakładom żywienia zbiorowego bez opakowania lub w przypadku pakowania środków spożywczych w pomieszczeniu sprzedaży na życzenie konsumenta finalnego lub ich pakowania do bezpośredniej sprzedaży – przekazanie danych szczegółowych określonych w art. 9 ust. 1 lit. c*”.

Art. 9 ust. 1 lit. c „*Zgodnie z art. 10 - 35 i z zastrzeżeniem określonych w niniejszym rozdziale wyjątków obowiązkowe jest podanie następujących danych szczegółowych: wszelkie składniki lub substancje pomocnicze (...) powodujące alergię lub reakcję nietolerancji, użyte przy wytworzeniu lub przygotowywaniu żywności i nadal obecne w gotowym produkcie, nawet jeżeli ich forma uległa zmianie.*”

Art. 21 ust. 1 *Bez uszczerbku dla przepisów przyjętych na mocy art. 44 ust. 2 dane szczegółowe, o których mowa w art. 9 ust. 1 lit. c spełniają następujące wymogi:*

lit. a) *są oznaczane w wykazie składników zgodnie z zasadami określonymi w art. 18 ust. 1 z dokładnym odniesieniem do nazwy substancji lub produktu wymienionego w załączniku II oraz*
lit. b) *nazwa substancji lub produktu wymienionego w załączniku II jest podkreślona za pomocą pisma wyraźnie odróżniającego ją od reszty wykazu składników, np. za pomocą czcionki, stylu lub koloru tła.*

Organ stwierdził, że zakres naruszenia wyżej cytowanych przepisów prawa był niewielki, ponieważ faktycznie dla wszystkich rodzajów potraw uwidocznione były informacje o wykazie składników. Informacje te były dostępne dla konsumentów w karcie menu, umożliwiając im dokonanie świadomego wyboru przy zakupie, jednak nie były one pełne z uwagi na nie wyszczególnienie składników – produktów powodujących alergię lub reakcję nietolerancji, występujących w składzie potraw.

Stopień szkodliwości czynu organ uznał jako niski, gdyż nieprawidłowości w oznakowaniu wymienionych potraw w znikomy sposób naruszały interesy konsumentów i miały charakter drobnych niezgodności. Oferowane do sprzedaży potrawy, których składniki podane były do wiadomości konsumentów (za wyjątkiem 5 rodzajów burgerów z wołowiny, 4 rodzajów burgerów z kurczaka, gdzie wśród składników nie podano bułki oraz 1 rodzaj przystawki), są produktami powszechnie znanymi i kojarzonymi wprost przez konsumentów z konkretnymi alergenami. Opisane uchybienia zdaniem organu nie miały wpływu na dokonywanie przez konsumentów wyboru potrawy.

Z dokumentacji zgromadzonej w Wojewódzkim Inspektoracie Inspekcji Handlowej w Gdańsku wynika iż jest to pierwszy przypadek wprowadzenia do obrotu na rynek lokalny artykułów spożywczych nieodpowiadających jakości handlowej określonej w przepisach o jakości handlowej.

Analizując zebrane materiały w sprawie, Pomorski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej w Gdańsku wziął pod uwagę zgodnie z art. 40a ust. 5c cytowanej ustawy o jakości handlowej artykułów rolno – spożywczych niski stopień szkodliwości czynu, niewielki zakres naruszenia i brak stwierdzenia uchybień w dotychczasowej działalności podmiotu i odstąpił od wymierzenia kary pieniężnej.

Dodatkowo oprócz przesłanek zawartych w art. 40 a ust. 5 c cytowanej ustawy o jakości handlowej artykułów rolno – spożywczych organ uwzględnił również art. 17 ust. 2 rozporządzenia (WE) Nr 178/2002 r. Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 28 stycznia 2002 r. *ustanawiającego ogólne zasady i wymagania prawa żywnościowego, powołującego Europejski Urząd ds. Bezpieczeństwa Żywności oraz ustanawiającego procedury w zakresie bezpieczeństwa żywności* (Dz. Urz. WE L 31 z 01.02.2002 r. ze zm.), zgodnie z którym wymierzana kara pieniężna powinna być proporcjonalna, odstrasżająca i skuteczna.

Zdaniem Pomorskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej w Gdańsku, nałożenie na Panią Ewę Frazer kary pieniężnej nawet w najmniejszej ustawowej wysokości stałoby w sprzeczności z cytowanym wyżej przepisem prawa i naruszałoby określoną w nim zasadę proporcjonalności.

W związku z powyższym, Pomorski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej w Gdańsku orzekł jak w sentencji.

POUCZENIE

1. Zgodnie z art. 127 § 1 i 2 oraz art. 129 § 1 i 2 KPA stronie postępowania służy odwołanie od niniejszej decyzji do Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów - Pl. Powstańców Warszawy 1, 00 - 950 Warszawa. Odwołanie należy wnieść w terminie 14 dni od dnia doręczenia decyzji za pośrednictwem Pomorskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej w Gdańsku, ul. Konopnickiej 4, 80 – 240 Gdańsk.

2. Wniesienie odwołania w terminie wstrzymuje wykonanie decyzji (art. 130 § 2 KPA).

Otrzymują:

1. . Ewa Frazer, ORIGINAL BURGER CO, ul. Długa 47 lok. 49, 80-831 Gdańsk

2. a/a



Z up. POMORSKIEGO WOJEWÓDZKIEGO
INSPEKTORA INSPEKCJI HANDLOWEJ

Anna Klecha
Anna Klecha
KIEROWNICZKA WYDZIAŁU KONTROLI ARTYKUŁÓW
ŻYWNÓŚCIOWYCH I NIEŻYWNÓŚCIOWYCH

Pomorski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej w Gdańsku ul. Marii Konopnickiej 4, 80 – 240 Gdańsk				Tel. (058) 341 – 09 – 24 Fax. (058) 341 – 08 – 77 Fax. (058) 341 – 53 – 37
Wydział i Nieżywnościowych	Kontroli	Artykułów	Żywnościowych	Tel. (058) 341 – 87 – 83 wew. 34, 40