|  |
| --- |
| **ŚWIĘTOKRZYSKI**  **WOJEWÓDZKI INSPEKTOR**  **INSPEKCJI HANDLOWEJ** |

Kielce, 27 kwietnia 2017r.

ŻG.8361.5.2017

**DECYZJA Nr79/2017**

Na podstawie art. 40a ust. 1 pkt 4 i ust. 4 *Ustawy z dnia 21 grudnia 2000r. o jakości handlowej artykułów rolno-spożywczych (tekst jednolity: Dz. U. z 2016r., poz. 1604 z późn. zm.)* oraz art. 104 *Ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (tekst jednolity: Dz. U. z 2016r. poz. 23 z późn. zm.),* po przeprowadzeniu postępowania administracyjnego, **Świętokrzyski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej wymierza** przedsiębiorcy: **Annie Głowackiej prowadzącej działalność gospodarczą pod nazwą Przedsiębiorstwo Handlowo – Usługowe OLIWIER – Anna Głowacka z głównym miejscem wykonywania działalności gospodarczej w Kielcach** **karę pieniężną w wysokości 1000 zł** (słownie: jeden tysiąc złotych) określoną na podstawie art. 40a ust. 1 pkt 4 ww. *ustawy o jakości handlowej –* z tytułu wprowadzenia do obrotu zafałszowanego produktu tj.:

• partii 93 szt. **Tłuszczu do smarowania „ŚNIADANIOWE KANAPKOWE”, kostka a’200g,** w cenie zakupu 1,35 zł/szt., wartości 125,55 zł, z data minimalnej trwałości 06.02.2017r., wyprodukowanego przez: Lumiko Sp. z o. o., ul. Międzyrzecka 81, 21-400 Łuków; dystrybutor JANDA; skład: tłuszcze roślinne (na bazie częściowo utwardzonych olejów palmowych), tłuszcz mleczny, emulgator: E471, sól (0,1%), barwnik: karoteny, aromat;

- z uwagi na niewłaściwy sposób prezentacji wprowadzający w błąd co do nazwy, właściwości i składu produktu.

**UZASADNIENIE**

W dniach 10 – 13 stycznia 2017r. na podstawie upoważnienia do przeprowadzenia kontroli wydanego przez Świętokrzyskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej – zwanego dalej ŚWIIH, nr ŻG.8361.5.2017 z dnia 10 stycznia 2017r., inspektorzy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Kielcach dokonali kontroli przedsiębiorcy Anny Głowackiej prowadzącej działalność gospodarczą pod nazwą Przedsiębiorstwo Handlowo – Usługowe OLIWIER – Anna Głowacka z głównym miejscem wykonywania działalności gospodarczej w Kielcach – zwanego dalej „stroną, kontrolowanym przedsiębiorcą, przedsiębiorcą” w placówce handlowej: Kuchnia cateringowa P. H. U. „OLIWIER” - Anna Głowacka, ul. Jana Nowaka Jeziorańskiego 125A, 25-432 Kielce.

Kontrolę przeprowadzono na podstawie przepisów art. 3 ust. 1 pkt 1, 2 i 6 *Ustawy z dnia 15 grudnia 2000r. o Inspekcji Handlowej (t. j.: Dz. U. 2016r. poz. 1059 z późn. zm.)* zwanej dalej - „*ustawą o Inspekcji Handlowej*”; art. 17 ust. 3 *Ustawy z dnia 21 grudnia 2000r. o jakości handlowej artykułów rolno – spożywczych (t. j.: Dz. U. 2016r. poz. 1604 z póź. zm.)* zwanej dalej - *„ustawą o jakości handlowej”* oraz art. 3 ust. 1, 2, 3 *Rozporządzenia (WE) nr 882/2004 Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 29 kwietnia 2004r. w sprawie kontroli urzędowych przeprowadzonych w celu sprawdzenia zgodności z prawem paszowym i żywnościowym oraz regułami dotyczącymi zdrowia zwierząt i dobrostanu zwierząt (Dz. U. L 165 z 30. 04. 2004r., str. 1, z późn. zm.; sprostowanie Dz. U. L 191 z 28.05.2004, str. 1 z późn. zm.)* w obecności Roberta Ożarowskiego pisemnie upoważnionego do reprezentowania przedsiębiorcy.

W toku czynności kontrolnych dokonano oceny prawidłowości oznakowania i prezentacji wybranych wyrobów kulinarnych oraz produktów wykorzystywanych do produkcji dań oraz zestawów oferowanych w jadłospisie dekadowym. W wyniku tej ocenyzakwestionowano będący na stanie produkt:

• **Tłuszczu do smarowania „ŚNIADANIOWE KANAPKOWE”, kostka a’200g,** partia 93 szt.w cenie zakupu 1,35 zł/szt., wartości 125,55 zł, z data minimalnej trwałości 06.02.2017r., wyprodukowanego przez: Lumiko Sp. z o. o., ul. Międzyrzecka 81, 21-400 Łuków; dystrybutor JANDA; skład: tłuszcze roślinne (na bazie częściowo utwardzonych olejów palmowych), tłuszcz mleczny, emulgator: E471, sól (0,1%), barwnik: karoteny, aromat.

Produkt „Tłuszczu do smarowania „ŚNIADANIOWE KANAPKOWE”, kostka a’200g” nie figurował w jadłospisie dekadowym, w którym ujęty był dzień 10 stycznia 2017r. w posiłkach (śniadania i kolacje), natomiast w części - śniadania i kolacje uwidoczniony był produkt „masło”. Produktu „masła” nie stwierdzono na stanie magazynowym oraz w przedłożonych dowodach zakupu, obejmujących okres od 8 grudnia 2016r. do dnia rozpoczęcia kontroli (faktury VAT wystawione przez Makro Cash and Carry Polska S. A. nr 0/0(018)0002/343052 z dnia 08.12.2016r; nr 0/0(018)0005/365006 z dnia 30.12.2016r.; nr 0/0(018)0005/010002 z dnia 10 stycznia 2017r.).

Stosowanie w jadłospisie nazwy „masło” dla faktycznie używanego Tłuszczu do smarowania „ŚNIADANIOWE KANAPKOWE” wprowadza konsumentów w błąd co do faktycznej nazwy, właściwości i składu produktu.

Powyższe narusza przepisy:

- **pkt. 6 części III** **załącznika VII** *Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) Nr 1308/2013 z dnia 17 grudnia 2013 r. ustanawiającego wspólną organizację rynków produktów rolnych oraz uchylającego rozporządzenia Rady (EWG) nr 922/72, (EWG) nr 234/79, (WE) nr 1037/2001 i (WE) nr 1234/2007* (Dz. Urz. UE. L Nr 347, s. 671, z późn. zm.) - zwanego dalej *„rozporządzeniem 1308/2013”*;

- **art 16.***rozporządzenia (WE) Nr 178/2002 Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 20 stycznia 2002 r. ustanawiające ogólne zasady i wymagania prawa żywnościowego, powołujące Europejski Urząd ds. Bezpieczeństwa Żywności oraz ustanawiające procedury w zakresie bezpieczeństwa żywności* (Dz.U. L 31 z 01.02.2002, str. 1, z późn. zm.) zwanego dalej *„rozporządzeniem 178/2002”;*

- **art. 7. ust. 1 pkt 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) 1925/2006 oraz uchylenia dyrektywy Komisji 87/250/EWG, dyrektywy Rady 90/496/EWG, dyrektywy Komisji 1999/10/WE, dyrektywy 200/13/WE Parlamentu Europejskiego i Rady, dyrektyw Komisji 2002/67/WE i 2008/5/WE oraz rozporządzenia Komisji (WE) nr 608/2004* (Dz.U. UE L 304 z 22.11.2011 s. 18 z późn. zm.) - zwanego dalej *„rozporządzeniem 1169/2011”*.

Powyższe czynności i ustalenia zostały udokumentowane w protokole kontroli nr ŻG.8361.5.2017, który został podpisany przez osobę upoważnioną do reprezentowania przedsiębiorcy w dniu 13 stycznia 2017r. Kontrolowany przedsiębiorca **w myśl art. 20 ust. 2 *ustawy o Inspekcji Handlowej* - nie zgłosił uwag i zastrzeżeń do sporządzonego protokołu kontroli.**

**Na podstawie art. 16 ust.1 pkt 5** *ustawy o Inspekcji Handlowej,* inspektorzy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Kielcach zażądali zmiany opisu używanego produktu w jadłospisie tj. nazwy „masło” na „Śmietankowe kanapkowe”. W czasie trwania kontroli żądanie zostało wykonane a nowa, poprawiona wersja jadłospisu została załączona do protokołu kontroli nr ŻG.8361.5.2017.

Następnie w trybie art. 33 *ustawy o Inspekcji Handlowej,* ŚWIIH skierował do kontrolowanego wystąpienie pokontrolne informujące o stwierdzonych nieprawidłowościach, zawierające wnioski o ich usunięcie (pismo z dnia 16 stycznia 2017r.).

Strona nie poinformowała w wyznaczonym terminie o realizacji wniosków pokontrolnych.

Wobec powyższego, pismem z dnia 27 lutego 2017r. przedsiębiorca - Anna Głowacka prowadząca działalność gospodarczą pod nazwą Przedsiębiorstwo Handlowo – Usługowe OLIWIER – Anna Głowacka z głównym miejscem wykonywania działalności gospodarczej w Kielcach - został poinformowany o wszczęciu postępowania administracyjnego w przedmiocie wymierzenia kary pieniężnej określonej na zasadach przyjętych w art. 40a ust. 1 pkt 4 *ustawy o jakości handlowej* z tytułu wprowadzenia do obrotu handlowego produktu noszącego znamiona. ŚWIIH w ww. piśmie poinformował przedsiębiorcę o przysługującym mu prawie wypowiadania się co do zebranych w sprawie dowodów i materiałów oraz o możliwości zapoznania się z aktami sprawy. Strona została wezwana również do złożenia oświadczenia dotyczącego wysokości osiąganych obrotów oraz przychodów w ostatnim roku rozliczeniowym. Przedmiotowe pismo zostało odebrane przez przedsiębiorcę 2 marca 2017r.

Strona nie skorzystała z przysługujących jej praw, nie złożyła oświadczenia co do wysokości osiągniętych obrotów oraz przychodu w ostatnim roku rozliczeniowym.

**Świętokrzyski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej ustalił i stwierdził:**

Zgodnie z art. 17 ust. 1 *rozporządzenia 178/2002* – 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.

Ustawa o jakości handlowejstanowi w art. 4 ust. 1,że **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.

Jak wynika z przepisu art. 3 pkt 5 ustawy o jakości handlowej*,* 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.

Natomiast zgodnie z art. 3 pkt 10 ww. ustawy - artykuł rolno-spożywczy zafałszowany – jest to produkt, którego skład jest niezgodny z przepisami dotyczącymi jakości handlowej poszczególnych artykułów rolno-spożywczych, albo produkt, w którym zostały wprowadzone zmiany, w tym zmiany dotyczące oznakowania, mające na celu ukrycie jego rzeczywistego składu lub innych właściwości, jeżeli niezgodności te lub zmiany w istotny sposób naruszają interesy konsumentów finalnych, w szczególności jeżeli:

**a)** dokonano zabiegów, które zmieniły lub ukryły jego rzeczywisty skład lub nadały mu wygląd produktu zgodnego z przepisami dotyczącymi jakości handlowej,

**b)** w oznakowaniu podano nazwę niezgodną z przepisami dotyczącymi jakości handlowej poszczególnych artykułów rolno-spożywczych albo niezgodną z prawdą,

**c)** w oznakowaniu podano niezgodne z prawdą dane w zakresie składu, pochodzenia, terminu przydatności do spożycia lub daty minimalnej trwałości, zawartości netto lub klasy jakości handlowej.

Wymagania jakości handlowej w zakresie oznakowania i prezentacji żywności zostały określone w *rozporządzeniu 1169/2011* oraz *rozporządzeniu 178/2002*.

Zgodnie z artykułem 7 ust. 1a *rozporządzenia 1169/2011 -* informacje na temat żywności nie mogą wprowadzać w błąd, w szczególności co do właściwości środka spożywczego, a w szczególności co do jego **charakteru, tożsamości, właściwości, składu**, ilości, trwałości, kraju lub miejsca pochodzenia, metod wytwarzania lub produkcji.

Ponadto w art. 78 *rozporządzenia 1308/2013* zostały określone definicje, oznaczenia i opisy handlowe dotyczące niektórych sektorów i produktów tj. oprócz, w stosownych przypadkach, mających zastosowanie norm handlowych stosuje się definicje, oznaczenia i opisy handlowe określone w załączniku VII m.in. do takich produktów jak mleka i przetwory mleczne przeznaczone do spożycia przez ludzi.

Zgodnie z definicją określoną w części III, pkt 2 załącznika VII ww. rozporządzenia – pojęcie „przetwory mleczne” oznacza produkty uzyskiwane wyłącznie z mleka, przy założeniu, że można dodać substancje konieczne do ich wytworzenia, o ile nie stosuje się ich do zastąpienia – w całości lub części – jakichkolwiek naturalnych składników mleka. Wyłącznie dla przetworów mlecznych zarezerwowane są nazwy m.in. „śmietanka”, „ser” - stosowane na wszystkich etapach wprowadzenia do obrotu. W pkt 6 ww. przepisu został określony obowiązek taki, że w odniesieniu do produktów innych niż opisane w pkt 1, 2, 3 III części załącznika VII - nie wolno używać żadnej etykiety, dokumentu handlowego, materiału reklamowego ani żadnej formy reklamy (…), ani żadnej prezentacji, które wskazywałyby, implikowałyby lub sugerowałyby, że produkt ten jest produktem mleczarskim.

Wobec powyższego, zastosowanie w jadłospisie nazwy „masło” dla faktycznie używanego tłuszczu do smarowania „ŚNIADANIOWE KANAPKOWE” zawierającego w swoim składzie sterole roślinne - w sposób rażący narusza ww. przepisy prawa i świadczy o typowej podmianie asortymentowej. Uwidoczniony w jadłospisie droższy składnik (masło) został zastąpiony tańszym zamiennikiem (tłuszczem roślinnym) o czym nie został poinformowany konsument finalny. W przedmiotowej sprawie należy stwierdzić, że skład produktu opisanego w jadłospisie pod nazwą „masło” jest niezgodny z przepisami jakości handlowej, co wypełnia znamiona zafałszowania. Nazwa masło jest zarezerwowana dla przetworów mlecznych, które uzyskane zostały wyłącznie z mleka, natomiast używany do produkcji tłuszczu do smarowania „ŚNIADANIOWE KANAPKOWE” w swoim składzie zawierał: tłuszcze roślinne (na bazie częściowo utwardzonych olejów palmowych), tłuszcz mleczny, emulgator: E471, sól (0,1%), barwnik: karoteny, aromat.

**Zgodnie z art. 40a ust. 1 pkt 4 ustawy o jakości handlowej,kto wprowadza do obrotu artykuły rolno – spożywcze zafałszowane podlega karze pieniężnej w wysokości nie wyższej niż 10% przychodu osiągniętego w roku rozliczeniowym poprzedzającym rok nałożenia kary, nie niższej jednak niż 1000 zł.**

**Karę pieniężną, o której mowa powyżej, wymierza w drodze decyzji, Główny Inspektor albo właściwy ze względu na miejsce przeprowadzenia kontroli wojewódzki inspektor lub wojewódzki inspektor Inspekcji Handlowej.**

**W myśl art 104 K.P.A. § 1 – Organ administracji publicznej załatwia sprawę przez wydanie decyzji, chyba że przepisy kodeksy stanowią inaczej. § 2 – Decyzje rozstrzygają sprawę co do jej istoty w całości lub w części albo w inny sposób kończą sprawę w danej instancji.**

Ustalając w przedmiotowej sprawie wysokość kary pieniężnej z tytułu wprowadzenia do obrotu przez przedsiębiorcę Annę Głowacką prowadzącą działalność gospodarczą pod nazwą Przedsiębiorstwo Handlowo – Usługowe OLIWIER – Anna Głowacka z głównym miejscem wykonywania działalności gospodarczej w Kielcach - produktu zafałszowanego Świętokrzyski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej zgodnie art. 40a ust. 5 *ustawy o jakości handlowej* uwzględnił:

**Stopień szkodliwości czynu** - **wysoki**. Zastosowanie w jadłospisie nazwy „masło” dla faktycznie używanego tłuszczu do smarowania „ŚNIADANIOWE KANAPKOWE” zawierającego w swoim składzie sterole roślinne świadczy o typowej podmianie asortymentowej. Uwidoczniony w jadłospisie droższy składnik (masło) został zastąpiony tańszym zamiennikiem (tłuszczem roślinnym) o czym nie został poinformowany konsument finalny.

**Zakres naruszenia –** W przedmiotowej sprawie stwierdzono naruszenie wymagań jakości handlowej określonych w powszechnie obowiązującym polskim i europejskim prawie żywnościowym tj. w *ustawie o jakości handlowej, rozporządzeniu 1169/2011, rozporządzeniu 1308/2013.*

**Dotychczasowa działalność przedsiębiorcy –** w okresie ostatnich 24 miesięcy wobec kontrolowanego przedsiębiorcy toczyły się postępowania administracyjne w sprawie wymierzenia kary pieniężnej z tytułu wprowadzenia do obrotu produktów o niewłaściwej jakości handlowej.

**Wielkość obrotu i przychodu–** strona nie przedstawiła informacji o wysokości osiągniętych obrotów oraz przychodu w ostatnim roku rozliczeniowym.

**Wartość kontrolowanych artykułów rolno – spożywczych –** 125,55zł.

Świętokrzyski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej wymierzając karę w wysokości 1000 zł, (najniższy wymiar kary) uwzględnił powyższe przesłanki, jak również odniósł się do art. 17 ust. 2 *rozporządzenia nr 178/2002*, który stanowi, iż zastosowana kara powinna być skuteczna, odstraszająca oraz proporcjonalna. W związku z tym zastosowany środek powinien być właściwy dla osiągnięcia zakładanego celu oraz najmniej uciążliwy.

Wobec powyższego Świętokrzyski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej orzekł jak w sentencji.

**POUCZENIE**

1. Zgodnie z art. 127 § 1 i 2 oraz art. 129 § 1 i 2 K.P.A.stronie postępowania służy odwołanie od niniejszej decyzji do Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów. Odwołanie należy wnieść w terminie 14 dni od dnia doręczenia decyzji za pośrednictwem Świętokrzyskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej, ul. Sienkiewicza 76, 25-950 Kielce.

2. Zgodnie z 40a ust. 6 i 7 *ustawy o jakości handlowej* kary pieniężne stanowią dochód budżetu państwa i są wpłacane na rachunek bankowy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Kielcach: **NBP O/O KIELCE 42 1010 1238 0804 2222 3100 0000. Termin zapłaty kary pieniężnej wynosi 30 dni od dnia,** w którym decyzja o wymierzeniu kary stała się ostateczna.

3. Do należności pieniężnych **nie uiszczonych w terminie** stosuje się odpowiednio przepisy działu III *Ustawy z dnia 29 sierpnia 1997.r – Ordynacja podatkowa (tekst jednolity: Dz. U. z 2015r., poz. 613, z późn. zm.).* Należność pieniężna nie zapłacona w terminie staje się w rozumienie art. 51 ww. ordynacji podatkowej zaległością podatkową. Powstanie takiej zaległości podatkowej rodzi dla zobowiązanego skutek prawny w postaci obowiązku uiszczenia oprócz kwoty zaległości także odsetek za zwłokę.

|  |  |
| --- | --- |
|  |  |

**OTRZYMUJĄ:**

* 1. Adres do doręczeń: Anna Głowacka Przedsiębiorstwo Handlowo -Usługowe OLIWIER

ul. Księdza Piotra Ściegiennego 124c

25-116 Kielce

1. A/a