

2012 -01- 2 0
Wysłano dnia

Opole, 2012.01.20

ŻG.8361.187.2011

**POLECONA ZA
POTWIERDZENIEM
ODBIORU**

PRIORYTET

DECYZJA Nr 4/2012

Działając na podstawie

- art. 40a ust. 1 pkt. 3 i ust. 4 ustawy dnia 21 grudnia 2000r. o jakości handlowej artykułów rolno – spożywczych (tekst jednolity Dz. U. z 2005r Nr 187, poz. 1577 ze zm.).
- art. 104 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (tekst jednolity Dz. U. z 2000 r. Nr 98, poz. 1071 ze zm.),

Opolski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej

po przeprowadzeniu postępowania administracyjnego wymierza, przedsiębiorcy, Sławomirowi Zabilskiemu, VITAHERB.PL, 48-300 Nysa, ul. Św. Piotra 2-8, NIP 7532135649, karę pieniężną **w wysokości 500,00 złotych** /słownie: pięćset złotych/ **z tytułu wprowadzenia do obrotu środka spożywczego o niewłaściwej jakości** w rozumieniu artykułu 3 pkt 5 w/w ustawy o jakości handlowej artykułów rolno – spożywczych. Wprowadzony artykuł rolno spożywczy na rynek polski pod nazwą Figi Bio z datą minimalnej trwałości 30.06.2012r., w ilości 8 opakowań jednostkowych, a' 150g, o wartości 60zł, produkcji: Bio Planet Sp. z o.o., Wilkowa Wieś 7, 05-084 Leszno nie spełnia postanowień ujętych w rozporządzeniu (WE) Nr 178/2002 Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 28.01.2002r. (Dz. U. UE L 2002.31.1 ze zm) z uwagi na oznaki żerowania szkodników w dwóch opakowaniach wewnątrz części owoców oraz dodatkowo w jednym opakowaniu obecność martwego szkodnika.

Uzasadnienie:

Działając na podstawie upoważnienia do przeprowadzenia urzędowej kontroli żywności Nr ŻG-193/11 z dnia 14.11.2011r. w toku kontroli przeprowadzonej w dniach 15-16.11.2011r. u przedsiębiorcy Sławomira Zabilskiego VITAHERB.PL w Delikatesach EkoLogicznych, 48-300 Nysa, ul. Św. Piotra 2-8, pobrano do badań laboratoryjnych, za protokołem pobrania próbki Nr 074567 z dnia 15.11.2011r., próbki Figi Bio a' 150g w ilości 3 opakowań jednostkowych z partii 8 szt. Próbkę po zabezpieczeniu przekazano niezwłocznie do Laboratorium Kontrolno – Analityczne Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów w Katowicach. Jednocześnie z tej samej partii i w tej samej ilości pobrano, zabezpieczono i przekazano kontrolowanemu w celu przechowania próbkę kontrolną produktu.

Przeprowadzone badania udokumentowane w sprawozdaniu z badań nr 438/2011 z dnia 23.11.2011r. wykazały, że badane próbki nie odpowiadają wymaganiom jakościowym dla przedmiotowego produktu Figi BIO z uwagi na fakt, że w dwóch opakowaniach wewnątrz części owoców, stwierdzono oznaki żerowania szkodników oraz dodatkowo

w jednym opakowaniu obecność martwego szkodnika.

Pismem z dnia 29 listopada 2011r. Opolski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej zapoznał stronę z wynikiem przeprowadzonego badania laboratoryjnego. Strona nie skorzystała z przysługującego jej prawa do złożenia wniosku o przebranie próbki kontrolnej informując, iż cała partia ekologicznych artykułów suszonych została wycofana ze sprzedaży i pozostawiona do dyspozycji producenta. W związku z powyższym, Opolski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej, pismem z dnia 19 grudnia 2011 r. zawiadomił przedsiębiorcę Sławomira Zabilskiego o wszczęciu postępowania administracyjnego w celu wydania decyzji administracyjnej w przedmiocie wymierzenia kary pieniężnej na podstawie art. 40a ust. 1 pkt. 3 ustawy z dnia 21 lutego 2000 r. o jakości handlowej artykułów rolno-spożywczych (tekst jednolity z 2005 r Dz.U. Nr 187, poz. 1577 z późn. zm.) – zwanej dalej „ustawą o jakości handlowej” – za wprowadzenie do obrotu partii artykułów rolno – spożywczych niewłaściwej jakości.

Opolski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej ustalił i stwierdził co następuje:

Zgodnie z art. 4 ust. 1 w/w ustawy o jakości, 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.

Artykuł 3 pkt. 5 w/w. ustawy stanowi, iż jakość handlowa to 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.

W oparciu o zebrany materiał dowodowy Opolski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej uznał, że badana próbka artykułu spożywczego suszonego Figi BIO a' 150g jest środkiem spożywczym nie odpowiadającym jakości handlowej w rozumieniu art. 3 pkt. 5 w/w. ustawy o jakości handlowej z uwagi na oznaki żerowania szkodników wewnątrz części owoców oraz dodatkowo obecność martwego szkodnika, co w istotny sposób narusza interesy konsumenta.

Ustawa o jakości handlowej w art. 40a ust. 1 pkt 3 stanowi: każdy, „kto wprowadza do obrotu artykuły rolno-spożywcze nie odpowiadające 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 jednak niż 500 zł.”

Uwzględniając definicję „obrotu” zawartą w ustawie o jakości handlowej, odwołującą się do treści art. 3 pkt 8 Rozporządzenia (WE) nr 178/2002 Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 28 stycznia 2002r. ustanawiającego ogólne zasady i wymagania prawa żywnościowego, powołującego Europejski Urząd ds. Bezpieczeństwa Żywności oraz ustanawiającego procedury w zakresie bezpieczeństwa żywności (Dz. Urz. UE L 2002.31.1 ze zm.), za jakość handlową odpowiada nie tylko producent, ale także przedsiębiorcy prowadzący obrót handlowy produktami żywnościowymi na każdym jego etapie, w tym także hurtowym i detalicznym.

Zgodnie z art. 17 ust.1 w/w. rozporządzenia (WE) nr 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.

W niniejszej sprawie, w toku kontroli przeprowadzonej u Sławomira Zabilskiego VITAHHERB.PL w Delikatesach Ekologicznych, 48-300 Nysa, ul. Św. Piotra 2-8, stwierdzono, że wprowadzone do obrotu Figi BIO nie spełniają wymagań jakości handlowej określonych w przepisach o jakości handlowej oraz deklarowanych przez producenta.

Opolski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej przy ustaleniu wysokości kary wziął pod uwagę przesłanki zawarte w art. 40a ust.5 w/w ustawy o jakości handlowej, a mianowicie stopień szkodliwości czynu, stopień zawinienia, zakres naruszenia, dotychczasowa działalność podmiotu, jego sytuacja ekonomiczna, oraz wielkość jego obrotów.

Stopień szkodliwości czynu polegający na wprowadzeniu do obrotu artykułu spożywczego suszonego z oznakami żerowania owadów i obecnością martwego szkodnika Opolski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej ocenił jako średni.

Określając stopień szkodliwości czynu organ wziął pod uwagę wszystkie okoliczności odnoszące się zarówno do przedmiotowej jak i podmiotowej strony danego czynu. Fakt obecności martwego szkodnika może świadczyć o tym, że środek spożywczy nie nadaje się do spożycia stosownie z jego przeznaczeniem z powodu zanieczyszczenia. Jednak biorąc pod uwagę, iż produkt pochodzi zgodnie z deklaracją producenta z uprawy ekologicznej, przy której do zwalczania szkodników nie stosuje się syntetycznych środków ochrony roślin tj. pestycydów, można uznać, iż rośliny z takiej uprawy są w większym stopniu narażone na zanieczyszczenie biologiczne.

Opolski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej określił stopień zawinienia jako znikomy, tj. będący wynikiem niedbalstwa i lekkomyślności ze strony przedsiębiorcy. Należy podkreślić, iż wada jakości powstała przed etapem produkcji i nie na skutek niewłaściwego obchodzenia się z towarem u kontrolowanego przedsiębiorcy. Co więcej wada nie mogła zostać wykryta przez przedsiębiorcę w trakcie zwykłych czynności przy odbiorze towaru, a jedynie na skutek przeprowadzenia badań organoleptycznych. Ponadto w/w produkt nie był wcześniej kwestionowany przez organ urzędowej kontroli żywności, jak również nie był przedmiotem skarg.

Zakres naruszenia Opolski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej ocenił jako znaczny, gdyż w omawianej kwestii naruszono wymagania w zakresie jakości produktu. Zaznaczyć należy, że artykuł o nazwie Figi BIO należy do produktów ekologicznych, które są uważane nie tylko za droższe od ich konwencjonalnych odpowiedników, ale są postrzegane wręcz jako towary luksusowe, które powinny być przykładem dla innych grup towarowych.

Opolski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej przy ocenie dotychczasowej działalności przedsiębiorcy wziął pod uwagę fakt, iż przedsiębiorca po raz pierwszy naruszył przepisy, z zakresu ustawy o jakości handlowej artykułów rolno-spożywczych. Należy ponadto zaznaczyć, że działalność na rynku prowadzi od 2010r.

Ustalając wysokość kary Opolski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej wziął pod uwagę także wielkość przedsiębiorcy, klasyfikując go jako mikroprzedsiębiorcę. Zgodnie z art. 104 ustawy, z dnia 2 lipca 2004r. o swobodzie działalności gospodarczej, (tekst jednolity, z 2010r., Dz. U. Nr. 220, poz. 1447, ze zm.), który stanowi, iż „za mikroprzedsiębiorcę uważa się przedsiębiorcę, który w co najmniej jednym z dwóch ostatnich lat obrotowych:

- 1) zatrudniał średniorocznie mniej niż 10 pracowników oraz
- 2) osiągnął roczny obrót netto ze sprzedaży towarów, wyrobów i usług operacji finansowych nieprzekraczający równowartości w złotych 2 milionów euro, lub sumy aktywów jego bilansu sporządzonego na koniec jednego z tych lat nie przekroczył równowartości w złotych 2 milionów euro.

W wyniku oceny powyższych przesłanek do ustalenia wysokości kary Opolski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej stwierdził, że wymierzona kara w minimalnej ustawowej wysokości będzie proporcjonalna do popełnionego czynu.

Mając na uwadze powyższe, Opolski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej wymierza karę administracyjną **w wysokości 500,00 zł.**

Karę w wysokości 500,00 zł należy wpłacić na rachunek bankowy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Opolu **numer 39 1010 1401 0013 4222 3100 0000** NBP Oddział Okręgowy, Opole, w terminie 14 dni od dnia, w którym decyzja o wymierzeniu kary stała się ostateczna.

Zgodnie z art. 10 § 1 Kodeksu postępowania administracyjnego Opolski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej przed wydaniem decyzji umożliwił stronie wypowiedzenie się co do zebranych dowodów i materiałów. Strona skorzystała z powyższego prawa i złożyła informacje dotyczące sytuacji finansowej i wielkości obrotów za 2010 rok.

Pouczenie:

- Na podstawie art. 127 §1 i 2 kpa oraz art. 129 §1 i 2 kpa od decyzji przysługuje stronie odwołanie w terminie 14 dni do Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów w Warszawie ul. Plac Powstańców Warszawy 1, 00-950 Warszawa za pośrednictwem Opolskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej w Opolu ul. 1 Maja 1.
- Zgodnie z art. 40a ust. 8 ustawy z dnia 21 grudnia 2000r. o jakości handlowej artykułów rolno-spożywczych (tekst jednolity Dz. U. z 2005r. Nr 187, poz. 1577 ze zm.) do kar pieniężnych stosuje się odpowiednio przepisy działu III ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. - Ordynacja podatkowa (Dz. U. z 2005r. Nr 8, poz. 60 z późn. zm.).
- Zgodnie z art. 16 § 1 kpa decyzja ostateczna to decyzja wydana w pierwszej instancji i niezaskarżona w odpowiednim terminie.
- Wniesienie odwołania w terminie wstrzymuje wykonanie decyzji.

Otrzymują:

1. Sławomir Zabłski
Vitaherb .Pl
48-300 Nysa
ul. Św. Piotra 2-8
2. BA w/m
3. a/a



Opolskiego Wojewódzkiego
Inspektora Inspekcji Handlowej w Opolu
mgr Andrzej Lubianska
Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów
Opolski Wojewódzki
Inspektor Inspekcji Handlowej