

Wysłano dnia 2012-07-06

POLECONA ZA
POTWIERDZENIEM
ODBIORU

Opole, 2012.07.06

PRIORYTET

DECYZJA Nr 15 /2012

Działając na podstawie:

- ✓ art. 40a ust.1 pkt 3 i ust. 4 z dnia 21 grudnia 2000r. o jakości handlowej artykułów rolno- spożywczych (tekst jednolity z 2005r. Dz. U. Nr 187 poz. 1577 ze zm.)
- ✓ art. 105 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960r. Kodeks postępowania administracyjnego (tekst jednolity z 2000r. Dz. U. Nr 98, poz.1071 ze zm.),

Opolski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej

1. **odstępuje od wymierzenia kary pieniężnej** za wprowadzenie do obrotu handlowego przez przedsiębiorcę – „**ALDI**” Sp. z o.o., ul. **Niedźwiedziniec 10, 41-506 Chorzów** – sklep **ALDI Namysłów, ul. Stawowa 1**, artykułu rolno - spożywczego pod nazwą „**Wykwintna kapusta czerwona**” masa netto a' 680g (masa netto po odcieku 650 g) w ilości 132 szt. wartości 262,68 zł, z datą minimalnej trwałości „**najlepiej spożyć przed końcem 31.12.2015**”, nr partii **LA 293 1**, wyprodukowanej przez **J.&W. Stollenwerk oHG, Am Rosspfad 1, D-52399 Merzenich/Düren Niemcy**, która nie odpowiadała wymaganiom zadeklarowanym w oznakowaniu na opakowaniach jednostkowych z uwagi na obniżoną zawartość masy ociekniętej kapusty w gramach.
2. **umarza postępowanie administracyjne w części nałożenia kary pieniężnej** z art. 40a ust. 1 pkt 3 ustawy z dnia 21 grudnia 2000r. o jakości handlowej artykułów rolno-spożywczych (tekst jednolity z 2005r. Dz. U. Nr 187, poz. 1577 ze zm.).

Uzasadnienie:

W dniach 09 - 15.03.2012r. na podstawie upoważnienia do przeprowadzenia urzędowej kontroli żywności Nr ŻNG-95/2012 z dnia 08.03.2012r. przeprowadzono kontrolę w „**ALDI**” Sp. z o.o., ul. **Niedźwiedziniec 10, 41-506 Chorzów** – sklep „**ALDI**” **Namysłów, ul. Stawowa 1**.

W toku kontroli pobrano do badań laboratoryjnych 2 opakowania jednostkowe wyrobu - „**Wykwintna kapusta czerwona**” masa netto a' 680g (masa netto po odcieku 650 g) z partii o liczebności 132 szt. wartości 262,68 zł, z datą minimalnej trwałości „**najlepiej spożyć przed końcem 31.12.2015**”, nr partii **LA 293 1**, wyprodukowanej przez **J.&W. Stollenwerk oHG, Am Rosspfad 1, D-52399 Merzenich/Düren Niemcy**. Na powyższą okoliczność sporządzono protokół pobrania próbki produktu Nr 071622 z dnia 09.03.2012r.

Badania zostały przeprowadzone przez akredytowane Laboratorium Kontrolno-Analityczne Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów z siedzibą we Wrocławiu, ul. Ofiar Oświęcimskich 15A (Nr akredytacji AB 716).

Analiza laboratoryjna wykazała, że badane próbki „Wykwintnej kapusty czerwonej” **nie odpowiadają** deklaracji producenta na opakowaniach jednostkowych ze względu na obniżoną zawartość masy odciekniętej kapusty w gramach, co zostało udokumentowane w sprawozdaniu z badań Nr 91/2012 z dnia 19.03.2012r.

Przedsiębiorstwo Handlowe „ALDI” Sp. z o.o., ul. Niedźwiedziniec 10, 41-506 Chorzów zwanej dalej „ALDI” pismem Nr ŻNG.8361.95.2012 z dnia 26.03.2012r. przesłanym, wraz z w/w sprawozdaniem z badań zostało poinformowane o wynikach badań laboratoryjnych oraz możliwości zbadania próbki kontrolnej, oddanej pod dozór osobie upoważnionej przez przedsiębiorcę. Przedsiębiorca nie skorzystał z przysługującego mu prawa zbadania próbki kontrolnej, przedmiotowej kapusty czerwonej.

Swobodny przepływ towarów w ramach Unii Europejskiej jest jednym z głównych jej celów, a ochrona najsłabszej strony – konsumenta, jest istotna. Wyrób oferowany do sprzedaży musi być zgodny z deklaracją producenta, ponieważ jest to podstawowa informacja dla konsumenta.

W oparciu o zebrany materiał dowodowy Opolski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej stwierdził, że przedmiotowa „Wykwintna kapusta czerwona” nie odpowiada deklaracji producenta na opakowaniu jednostkowym z uwagi na obniżoną zawartość masy odciekniętej kapusty. Stwierdzono masę 631,6g przy tolerancji $\pm 9,5$ i 624,2g przy tolerancji $\pm 9,4$ w stosunku do zadeklarowanej masy 650g. Analizowane próbki wykazały zaniżoną masę odciekniętej kapusty o 8,9g i 16,4g.

Wyniki badań przedstawione przez producenta w piśmie z dnia 18.06.2012r. tj.: 686g, 679g, 697g i 704g świadczą o niejednorodności badanej partii produkcyjnej, różnica pomiędzy poszczególnymi próbkami wynosi do 25g, a różnica do deklaracji na opakowaniu do 54g masy.

Stwierdzona podczas badań nieprawidłowość powstała na etapie produkcji i jest niemożliwa do stwierdzenia bez badań laboratoryjnych. Nadmienić należy, że obniżona masa netto jest często niemożliwa do ustalenia bezpośrednio na linii produkcyjnej z uwagi na wyrzykowy charakter pomiarów i nie ma wpływu na obniżenie jakości produktu. Tak więc interes ekonomiczny konsumentów nie został w sposób istotny naruszony.

W oparciu o przedstawiony stan faktyczny, Opolski Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej zwanej dalej OWI IH stwierdza, co następuje:

Przepis art. 40a ust. 1 pkt 3 ustawy z dnia 21 grudnia 2000r. o jakości handlowej artykułów rolno – spożywczych (tekst jednolity z 2005 r. Dz. U. Nr 187, poz. 1577 ze zm.) zwana dalej ustawą o jakości handlowej przewiduje sankcję w postaci kary pieniężnej za wprowadzenie do obrotu artykułu rolno – spożywczego niewłaściwej jakości handlowej w wysokości do pięciokrotnej wartości korzyści majątkowej uzyskanej lub, która mogłaby zostać uzyskana przez wprowadzenie tego artykułu do obrotu, nie niższej jednak niż 500 zł. Ustawodawca ustanawiając art. 40a ust.1 pkt 3 ustawy o jakości handlowej miał na celu zapewnienie, aby w obrocie dostępne były tylko artykuły rolno – spożywcze spełniające wymagania w zakresie jakości handlowej.

Zgodnie z art. 40a ust. 4 ustawy o jakości handlowej: „Kary pieniężne, o których mowa, wymierza, w drodze decyzji, właściwy ze względu na miejsce przeprowadzenia kontroli wojewódzki inspektor albo wojewódzki inspektor Inspekcji Handlowej”.

Oceniając stan faktyczny, oraz zgromadzony materiał dowodowy, OWI IH wzięło pod

uwagę przesłanki wynikające z art. 40a ust. 5 ustawy o jakości handlowej, a mianowicie: stopień szkodliwości czynu, stopień zawinienia, zakres naruszenia, dotychczasową działalność podmiotu na rynku artykułów rolno-spożywczych oraz wielkość jego obrotów.

Stopień szkodliwości czynu polegający na wprowadzeniu do obrotu partii „Wykwintnej kapusty czerwonej” o wartości 262,68 zł niespełniających wymagań w zakresie jakości handlowej – zaniżona masa odciekniętej kapusty, organ ocenił jako znikomy. Przy ocenie OWIiH uwzględnił fakt, iż interes konsumenta w nieznacznym stopniu został naruszony tzn. zaniżona masa oscylowała w granicach 1,37 i 2,59%.

Kolejną przesłankę - stopień zawinienia OWIiH ocenił jako średni. Przedsiębiorca po zapoznaniu się z wynikami badań laboratoryjnych niezwłocznie podjął dobrowolne działania naprawcze i rozpoczął proces wycofywania całej kwestionowanej partii z sieci handlowej „ALDI”.

Ustalając zakres naruszenia wymagań jakości handlowej organ uwzględnił, iż stwierdzona nieprawidłowość dotyczyła tylko jednego parametru jakościowego przewidzianego przepisami prawa żywnościowego. Inne badane parametry tj.: masa netto, zawartość acesulfamu K, aspartamu, sacharyny, i jej soli, zawartość kwasu benzoowego i sorbowego i/lub soli tych kwasów oraz organoleptyczna ocena jakości były zgodne z wymogami przepisów prawa.

Następną przesłanką wynikająca z art. 40a ust. 5 jest dotychczasowa działalność przedsiębiorcy. Przy ustalaniu wysokości kary organ uwzględnił, że „ALDI” nie był dotychczas karany za wprowadzanie do obrotu artykułów rolno-spożywczych niewłaściwej jakości, a działalność na rynku prowadzi od kilku lat.

OWIiH wziął również pod uwagę wielkość przedsiębiorcy, który wykracza poza definicje zawarte w Rozdziale 7 ustawy z dnia 2 lipca 2004r. o swobodzie działalności gospodarczej (tekst jednolity z 2010r. Dz. U. Nr 220, poz. 1447 ze zm.) dotyczącym mikro, małych i średnich przedsiębiorców. OWIiH ustalił wielkość przedsiębiorcy klasyfikując go, jako „pozostałego przedsiębiorcę” prowadzącego działalność w formie sieci handlowej.

Art. 40a ust. 1 pkt 3 ustawy o jakości handlowej artykułów rolno – spożywczych powinien być stosowany w ramach i kształcie zdeterminowanym przez treść art. 17 ust. 2 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 z 2002r., Nr 31, s. 1 ze zm.), które wskazuje, że ustanowione środki działania i kary, mające zastosowanie w sytuacji naruszenia prawa żywnościowego, powinny być skuteczne, proporcjonalne i odstraszające.

Przepis ten wpływa więc na kształt kar, które są wymierzane przez państwa członkowskie Unii Europejskiej, w celu realizacji polityki żywnościowej.

W związku z powyższym zastosowany środek musi być właściwy do osiągnięcia zakładanego celu, którym jest ogólnie pojęta ochrona praw i interesów konsumentów. Ponadto zastosowany środek karny powinien być nałożony przy zastosowaniu zasady proporcjonalności, przy jednoczesnym zastosowaniu przesłanek determinujących zasadność nałożenia kary pieniężnej za niewłaściwą jakość handlową.

W przypadku nałożenia kary minimalnej określonej w w/w ustawie nie spełniałoby przesłanki „najmniej uciążliwej z możliwych” należy odstąpić od wymierzenia kary, co ma uzasadnione zastosowanie.

Ponadto stwierdzona w wyniku analizy laboratoryjnej wada jakościowa – nieznacznie obniżona masa odciekniętej kapusty wskazuje, że kwestionowany parametr jakościowy „Wykwintnej kapusty czerwonej” nie wpływa w sposób istotny na jakość handlową wyrobu.

Biorąc powyższe pod uwagę należy uznać, że Przedsiębiorstwo Handlowe „ALDI”, działające w sposób niezgodny wprowadzając do obrotu handlowego produkt nie odpowiadający zadeklarowanej ilości masy odciekniętej kapusty w stosunku do deklaracji producenta na opakowaniu, co stanowi dodatkową przesłankę do odstąpienia od wymierzenia kary.

Ustalone okoliczności zdaniem Opolskiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej pozwalają, **na odstąpienie od wymierzenia kary wobec przedsiębiorcy, „ALDI” i umorzenie postępowania administracyjnego w tej części**, z uwagi na niewspółmiernie wysoką karę w stosunku do zaistniałego przewinienia.

Podkreślenia wymaga fakt, iż odstąpienie od wymierzenia kary nie zwalnia przedsiębiorstwa „ALDI” od obowiązku zwracania szczególnej uwagi na właściwą jakość handlową wprowadzanych do obrotu artykułów rolno – spożywczych. Deklaracja producenta na opakowaniu nie powinna budzić wątpliwości, co do parametrów jakościowych, wyrób powinien być zgodny z tą deklaracją we wszystkich krajach Unii Europejskiej w tym również Polsce.

Pouczenie:

1. 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 ul. 1 Maja 1, 45-068 Opole.
2. 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 1, poz. 137, 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).
3. Zgodnie z art. 16 § 1 kpa decyzja ostateczna to decyzja wydana w pierwszej instancji i niezaskarżona w odpowiednim terminie.
4. Wniesienie odwołania w terminie wstrzymuje wykonanie decyzji.

Otrzymują:

1. Przedsiębiorstwo Handlowe „ALDI” Sp. z o.o., ul. Niedźwiedziniec 10 41-506 Chorzów
2. BA w/m
3. a/a



Z up. Opolskiego Wojewódzkiego
Inspektora Inspekcji Handlowej w Opole

inż. Anna Wibańska
Naczelnik Wydziału Ochrony Konsumentów

Opolski Wojewódzki
Inspektor Inspekcji Handlowej