PODKAPACKI WOJEWÓDZKI INSPEKTOR

INSPEKCJI HANDLOWEJ

35-959 Rzeszów, ul. 8 Marca 5

skrytka pocztowa 325

EPUAP /WIIHRzeszow/skrytka

tel. 178621453

Rzeszów, dnia 11 października 2023 r.

KP.8361.88.2023

**(dane zanonimizowane)**

prowadzący działalność gospodarczą pod firmą

**SALA ZABAW KRASNALE**

**ZAMORSKI GRZEGORZ**

**(dane zanonimizowane)**

**Strzyżów**

**D E C Y Z J A**

**o wymierzeniu administracyjnej kary pieniężnej**

Na podstawie art. 56 ust. 1 pkt 10c i art. 58 ust. 2 ustawy z dnia 13 czerwca 2013 r. o gospodarce opakowaniami i odpadami opakowaniowymi (tekst jednolity: Dz. U. z 2023 r., poz. 1658) oraz art. 104 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. – Kodeks postępowania administracyjnego (tekst jednolity: Dz. U. z 2023 r., poz. 775 ze zm.), po przeprowadzeniu postępowania administracyjnego wszczętego z urzędu, Podkarpacki Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej wymierza przedsiębiorcy **(dane zanonimizowane)** prowadzącemu działalność gospodarczą pod firmą SALA ZABAW KRASNALE ZAMORSKI GRZEGORZ, **(dane zanonimizowane)** Strzyżów, administracyjną karę pieniężną w wysokości **700 zł** (słownie: **siedemset złotych**) za to, że prowadząc jednostkę handlu detalicznego, to jest sklep zoologiczny **(dane zanonimizowane)** w Strzyżowie, **(dane zanonimizowane)**, w której oferowane były torby na zakupy z tworzywa sztucznego przeznaczone do pakowania produktów oferowanych w tej jednostce nie dopełnił wynikającego z art. 40a ust. 1 ustawy o gospodarce opakowaniami i odpadami opakowaniowymi obowiązku pobrania opłaty recyklingowej od nabywającego torbę na zakupy z tworzywa sztucznego.

**UZASADNIENIE**

Na podstawie art. 11 ust. 3 rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2019/1020 z dnia 20 czerwca 2019 r. w sprawie nadzoru rynku i zgodności produktów oraz zmieniającego dyrektywę 2004/42/WE oraz rozporządzenia (WE) nr 765/2008 i (UE) nr 305/2011 (Dz.U. UE L 169 z 25.6.2019, str. 1) oraz art. 3 ust. 1 pkt 1, 2h i 6 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. o Inspekcji Handlowej (Dz.U. z 2020 r. poz. 1706), art. 54 ustawy z dnia 13 czerwca 2013 r. o gospodarce opakowaniami i odpadami opakowaniowymi (Dz.U. z 2023 r., poz. 160), inspektorzy reprezentujący Podkarpackiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej, przeprowadzili w dniach 17, 18 i 25 maja 2023 r. kontrolę przedsiębiorcy **(dane zanonimizowane)** prowadzącego działalność gospodarczą pod firmą SALA ZABAW KRASNALE ZAMORSKI GRZEGORZ, **(dane zanonimizowane)** Strzyżów – zwanego dalej „*kontrolowanym*”, „*przedsiębiorcą*”lub„*stroną*”.

Kontrolowany przedsiębiorca prowadzi działalność gospodarczą w sklepie zoologicznym **(dane zanonimizowane)** zlokalizowanym w Strzyżowie przy ul. **(dane zanonimizowane)**, w którym oferowane są torby na zakupy z tworzywa sztucznego przeznaczone do pakowania produktów oferowanych w tej jednostce.

W toku kontroli sprawdzano między innymi przestrzeganie przez kontrolowanego przepisów ustawy z dnia 13 czerwca 2013 r. o gospodarce opakowanymi i odpadami opakowaniowymi (tekst jednolity: Dz. U. z 2023 r., poz. 1658) – zwanej dalej „*ustawą*”.

W pierwszym dniu kontroli, to jest 17 maja 2023 r. inspektorzy z Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Rzeszowie, działając na podstawie art. 16 ust. 1 pkt 11 ustawy o Inspekcji Handlowej, dokonali sprawdzenia rzetelności obsługi poprzez dokonanie zakupu produktów, w tym suchej karmy dla psów i kotów na wagę, pakowanej przez sprzedawcę do reklamówek typu zrywka. Po dokonaniu zapłaty za ww. produkty inspektorzy stwierdzili, iż obsługująca ich osoba nie pobrała za torby z tworzywa sztucznego stanowiące opakowanie zakupionej karmy opłaty recyklingowej.

Niepobieranie opłaty recyklingowej w jednostce handlu detalicznego od nabywającego torbę na zakupy z tworzywa sztucznego przeznaczoną do pakowania produktów zakupionych w tej jednostce, stanowiło naruszenie postanowień art. 40a ust. 1 ustawy.

Ponadto ustalono, że ten sam rodzaj toreb z tworzywa sztucznego można było zakupić w sklepie w cenie 50 groszy za sztukę, z czego 25 groszy stanowiło opłatę recyklingową, którą następnie kontrolowany odprowadzał na konto Marszałka Województwa Podkarpackiego.

Ustalenia z kontroli zawarte zostały w protokole kontroli sygn. KP.8361.88.2023, do którego kontrolowany uwag nie wniósł.

W związku z ustaleniami kontroli, Podkarpacki Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej pismem z dnia 16 sierpnia 2023 r. zawiadomił przedsiębiorcę o wszczęciu z urzędu postępowania w sprawie wymierzenia kary pieniężnej w trybie art. 56 ust. 1 pkt 10c ustawy, w związku z niedopełnieniem przy sprzedaży karm dla zwierząt na wagę wynikającego z art. 40a ust. 1 ustawy obowiązku pobrania opłaty recyklingowej od nabywającego torbę na zakupy z tworzywa sztucznego.

Stronę postępowania pouczono o przysługującym jej prawie do czynnego udziału w postępowaniu, a w szczególności o prawie wypowiadania się co do zebranych dowodów i materiałów, przeglądania akt sprawy, jak również brania udziału w przeprowadzeniu dowodu, zadawaniu pytań świadkom, biegłym i stronom oraz składania wyjaśnień.

Jednocześnie stronę wezwano do przedłożenia dokumentacji wskazującej warunki osobiste, o której mowa w art. 189d pkt 7 Kpa.

Zawiadomienie zostało doręczone stronie za zwrotnym potwierdzeniem odbioru w dniu   
21 sierpnia 2023 r.

W dniu 14 września 2023 r. w związku z nie przedłożeniem przez stronę postępowania danych dotyczących wskazujących warunki osobiste, o których mowa w art. 189d pkt 7 Kpa, skierowano do kontrolowanego zawiadomienie o niezałatwieniu sprawy w terminie wyznaczając nowy termin na zakończenia postępowania do dnia 15 października 2023 r.

W dniu 21 września 2023 r. do Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Rzeszowie wpłynęło pismo strony z dnia 19 września 2023 r., w którym poinformowała o swoich warunkach osobistych, które Podkarpacki Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej uznał za niewystarczające. Pismem z dnia 22 września 2023 r. organ prowadzący postępowanie wezwał stronę do uzupełnienia danych dotyczących warunków materialnych zawartych w piśmie z dnia 19 września 2023 r.

W dniu 4 października 2023 r. do Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Rzeszowie wpłynęło pismo strony z dnia 3 października 2023 r., w którym strona uzupełniła dane dotyczące warunków osobistych, precyzując dane przekazane pismem z dnia 19 września 2023 r.

W dniu 4 października 2023 r. do tutejszego Inspektoratu wpłynął zwrot zawiadomienia o niezałatwieniu sprawy w terminie. Strona postępowania, pomimo dwukrotnego awizowania, tego zawiadomienia nie odebrała.

**Podkarpacki Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej ustalił i stwierdził,   
co następuje:**

Zgodnie z art. 58 ust. 2 ustawykarę pieniężną na przedsiębiorcę prowadzącego jednostkę handlu detalicznego lub hurtowego, który wbrew przepisowi art. 40a ust. 1 ustawy nie pobiera opłaty recyklingowej od nabywającego torbę na zakupy z tworzywa sztucznego, wymierza w drodze decyzji właściwy wojewódzki inspektor Inspekcji Handlowej.

W związku z tym, że kontrola przeprowadzona została w Strzyżowie (województwo podkarpackie), w którym kontrolowany prowadzi działalność gospodarczą, właściwym do prowadzenia postępowania i wymierzenia kary jest Podkarpacki Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej.

Zgodnie z art. 40a ust. 1 ustawy, przedsiębiorca prowadzący jednostkę handlu detalicznego lub hurtowego, w której są oferowane torby na zakupy z tworzywa sztucznego przeznaczone do pakowania produktów oferowanych w tej jednostce, jest obowiązany pobrać opłatę recyklingową od nabywającego torbę na zakupy z tworzywa sztucznego.

Na podstawie art. 8 pkt 15a ustawy, przez torby na zakupy z tworzywa sztucznego rozumie się torby na zakupy, z uchwytami lub bez uchwytów, wykonane z tworzywa sztucznego, które są oferowane w jednostkach handlu detalicznego lub hurtowego, do których zalicza się:

1. lekkie torby na zakupy z tworzywa sztucznego o grubości materiału poniżej 50 mikrometrów,
2. bardzo lekkie torby na zakupy z tworzywa sztucznego o grubości materiału poniżej 15 mikrometrów, które są wymagane ze względów higienicznych lub oferowane jako podstawowe opakowanie żywności luzem, gdy pomaga to w zapobieganiu marnowaniu żywności,
3. pozostałe torby na zakupy z tworzywa sztucznego o grubości materiału równej 50 mikrometrów i większej.

Natomiast, tworzywo sztuczne zostało zdefiniowane w art. 8 pkt 15b ustawy jako polimer w rozumieniu art. 3 pkt 5 rozporządzenia (WE) nr 1907/2006 Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 18 grudnia 2006 r. w sprawie rejestracji, oceny, udzielania zezwoleń i stosowanych ograniczeń w zakresie chemikaliów (REACH), utworzenia Europejskiej Agencji Chemikaliów, zmieniającego dyrektywę 1999/45/WE oraz uchylającego rozporządzenie Rady (EWG) nr 793/93 i rozporządzenie Komisji (WE) nr 1488/94, jak również dyrektywę Rady 76/769/EWG i dyrektywy Komisji 91/155/EWG, 93/67/EWG, 93/105/WE i 2000/21/WE (Dz. Urz. UE L 396 z 30.12.2006, str. 1, z późn. zm. 3 ), do którego mogły zostać dodane dodatki lub inne substancje i który może funkcjonować jako główny strukturalny składnik toreb na zakupy.

### Zgodnie z art. 3 ust. 1 ustawy z dnia 25 sierpnia 2006 r. o bezpieczeństwie żywności i żywienia (tekst jednolity: Dz.U. z 2023 r., poz. 1448), żywnością (środkiem spożywczym) jest każda substancja lub produkt w rozumieniu [art. 2](https://sip.lex.pl/#/document/67427790?unitId=art(2)&cm=DOCUMENT) rozporządzenia nr 178/2002.

### Artykuł 2 rozporządzenia (WE) nr 178/2002 Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 28 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. UE. L. 2002. 31. 1 z dnia 2002.02.01) zawiera definicję żywności. Zgodnie z nim , do celów niniejszego rozporządzenia "żywność" (lub "środek spożywczy") oznacza jakiekolwiek substancje lub produkty, przetworzone, częściowo przetworzone lub nieprzetworzone, przeznaczone do spożycia przez ludzi lub, których spożycia przez ludzi można się spodziewać. "Środek spożywczy" obejmuje napoje, gumę do żucia i wszelkie substancje, łącznie z wodą, świadomie dodane do żywności podczas jej wytwarzania, przygotowania lub obróbki. Definicja ta obejmuje wodę zgodną z normami określonymi zgodnie z [art. 6](https://sip.lex.pl/#/document/67427599?unitId=art(6)) dyrektywy 98/83/WE i bez uszczerbku dla wymogów dyrektyw [80/778/EWG](https://sip.lex.pl/#/document/68135919) i [98/83/WE](https://sip.lex.pl/#/document/67427599).

Jak stanowi art. 2 (lit. a) rozporządzenia 178/2002 „środek spożywczy" nie obejmuje pasz, którymi zgodnie z art. 3 (pkt 4) są substancje lub produkty, w tym dodatki, przetworzone, częściowo przetworzone lub nieprzetworzone, przeznaczone do karmienia zwierząt.

Zgodnie z art. 8 pkt 11 ustawy, pod pojęciem przedsiębiorcy rozumie się przedsiębiorcę w rozumieniu przepisów ustawy Prawo przedsiębiorców.

Jak stanowi art. 4 ustawy z dnia 6 marca 2018 r. Prawo przedsiębiorców (tekst jednolity: Dz.U. z 2023 r., poz. 221 ze zm.) przedsiębiorcą jest osoba fizyczna, osoba prawna lub jednostka organizacyjna niebędąca osobą prawną, której odrębna ustawa przyznaje zdolność prawną, wykonująca działalność gospodarczą (ust. 1). Przedsiębiorcami są także wspólnicy spółki cywilnej w zakresie wykonywanej przez nich działalności gospodarczej (ust. 2).

Natomiast art. 3 ustawy Prawo przedsiębiorców stanowi, że działalnością gospodarczą jest zorganizowana działalność zarobkowa, wykonywana we własnym imieniu i w sposób ciągły.

Art. 56 ust. 1 pkt 10c ustawy stanowi, że administracyjnej karze pieniężnej podlega ten, kto wbrew przepisowi art. 40a ust. 1 ustawy nie pobiera opłaty recyklingowej od nabywającego torbę na zakupy z tworzywa sztucznego.

W przedmiotowej sprawie ustalono, że w dniach 17 - 23 maja 2023 r. w jednostce handlu detalicznego, to jest w sklepie zoologicznym „**(dane zanonimizowane** zlokalizowanym w Strzyżowie, **(dane zanonimizowane)** należącym do **(dane zanonimizowane)** prowadzącego działalność gospodarczą pod firmą SALA ZABAW KRASNALE ZAMORSKI GRZEGORZ, **(dane zanonimizowane)** Strzyżów, oferowane były torby na zakupy z tworzywa sztucznego przeznaczone do pakowania produktów oferowanych w tej jednostce, bez pobierania opłaty recyklingowej od nabywających te torby. Ujawniona nieprawidłowość dotyczyła sprzedaży karmy dla psów i kotów oferowanych na wagę.

Powyższa nieprawidłowość naruszała postanowienia art. 40a ust. 1 ustawy.

Jednocześnie należy wskazać, iż w świetle obowiązujących przepisów zastosowania w przedmiotowej sprawie nie ma art. 40a ust. 2 ustawy, zgodnie z którym płaty recyklingowej nie pobiera się od nabywającego bardzo lekką torbę na zakupy z tworzywa sztucznego.

Jak stanowi art. 8 pkt 15a lit. b ustawy do toreb na zakupy z tworzywa sztucznego zalicza się bardzo lekkie torby na zakupy z tworzywa sztucznego o grubości materiału poniżej 15 mikrometrów, które są wymagane ze względów higienicznych lub oferowane jako podstawowe opakowanie żywności luzem, gdy pomaga to w zapobieganiu marnowaniu żywności.

Z powyższego wynika, że torba taka musi być opakowaniem żywności. Tymczasem karma dla psów lub kotów nie jest żywnością w świetle art. 2 rozporządzenia 178/2002, do którego odsyła art. 3 ust. 1 ustawy z dnia 25 sierpnia 2006 r. o bezpieczeństwie żywności i żywienia (tekst jednolity: Dz. U. z 2023 r. poz. 1448).

Tym samym w powyższej sprawie spełnione zostały przesłanki do wymierzenia kontrolowanemu kary przewidzianej w art. 56 ust. 1 pkt 10c ustawy.

Zgodnie z art. 58 ust. 2 ustawy, kary pieniężne za czyny, o których mowa w art. 56 ust. 1 pkt 10c-12, wymierza, w drodze decyzji, właściwy wojewódzki inspektor Inspekcji Handlowej. Natomiast zgodnie z art. 57 pkt 4 ustawy wysokość kary pieniężnej w przypadkach, o których mowa w art. 56 ust. 1 pkt 10c-12 ustawy, wynosi od 500 zł do 20 000 zł.

Ustawa o gospodarce opakowaniami i odpadami opakowaniowymi nie zawiera przepisów dotyczących przesłanek wymiaru administracyjnej kary pieniężnej ani odstąpienia od nałożenia administracyjnej kary pieniężnej lub udzielenia pouczenia. Dlatego też w przedmiotowej sprawie zastosowanie mają w tym zakresie przepisy działu IVA „*Administracyjne kary pieniężne*” Kodeksu postępowania administracyjnego. Zgodnie z art. 189a § 1 Kpa, w sprawach nakładania lub wymierzania administracyjnej kary pieniężnej lub udzielania ulg w jej wykonaniu stosuje się przepisy niniejszego działu.

W art. 189d Kpa określone zostały dyrektywy wymiaru administracyjnej kary pieniężnej. Zgodnie z nim wymierzając administracyjną karę pieniężną, organ administracji publicznej bierze pod uwagę:

1) wagę i okoliczności naruszenia prawa, w szczególności potrzebę ochrony życia lub zdrowia, ochrony mienia w znacznych rozmiarach lub ochrony ważnego interesu publicznego lub wyjątkowo ważnego interesu strony oraz czas trwania tego naruszenia;

2) częstotliwość niedopełniania w przeszłości obowiązku albo naruszania zakazu tego samego rodzaju co niedopełnienie obowiązku albo naruszenie zakazu, w następstwie którego ma być nałożona kara;

3) uprzednie ukaranie za to samo zachowanie za przestępstwo, przestępstwo skarbowe, wykroczenie lub wykroczenie skarbowe;

4) stopień przyczynienia się strony, na którą jest nakładana administracyjna kara pieniężna, do powstania naruszenia prawa;

5) działania podjęte przez stronę dobrowolnie w celu uniknięcia skutków naruszenia prawa;

6) wysokość korzyści, którą strona osiągnęła, lub straty, której uniknęła;

7) w przypadku osoby fizycznej - warunki osobiste strony, na którą administracyjna kara pieniężna jest nakładana.

Ustalając wysokość kary w przedmiotowej sprawie Podkarpacki Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej, zgodnie z art. 189d Kpa uwzględnił:

1. **wagę i okoliczności naruszenia prawa, w szczególności potrzebę ochrony życia lub zdrowia, ochrony mienia w znacznych rozmiarach lub ochrony ważnego interesu publicznego lub wyjątkowo ważnego interesu strony oraz czas trwania tego naruszenia** – Celem uchwalenia ustawy była ochrona środowiska naturalnego przed szkodliwym wpływem na nie opakowań i odpadów opakowaniowych.

Strona nie wypełniła obowiązków wynikających z art. 40a ustawy. W toku kontroli stwierdzono, że kontrolowany prowadzący jednostkę handlu detalicznego w Strzyżowie przy ulicy **(dane zanonimizowane)** nie pobierał opłaty recyklingowej od nabywających torby na zakupy z tworzywa sztucznego w przypadku gdy sprzedawana na wagę karma dla zwierząt pakowana była do takich właśnie toreb. Tym samym strona nie dopełniła obowiązku wynikającego z art. 40a ust. 1 ustawy, który w sposób jednoznaczny nakłada na przedsiębiorcę prowadzącego jednostkę handlu detalicznego (i hurtowego) obowiązek pobrania opłaty recyklingowej w przypadku, gdy w tej jednostce oferowane są torby na zakupy z tworzywa sztucznego przeznaczone do pakowania produktów w niej (tej jednostce) oferowanych.

Powyższe naruszenia ustawy mają bezpośredni związek z ochroną środowiska, a co za tym idzie – zdrowia i interesu publicznego. Wymóg pobierania opłaty od nabywającego torbę z tworzywa sztucznego nałożono z uwagi na nadużywanie przez konsumentów i sprzedawców używania takich toreb a to pociągało za sobą ich marnowanie i zanieczyszczanie środowiska. Należy zauważyć również, że opłatę recyklingową przedsiębiorca obowiązany jest pobrać od nabywającego taką torbę a następnie przekazana na rachunek właściwego miejscowo Marszałka Województwa – opłatę nie może „wziąć na siebie” przedsiębiorca. To nabywający – użytkownik – takiej torby ponosi koszt tej opłaty.

Podkarpacki Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej uwzględnił również fakt, że kontrolowany oferując do sprzedaży w kontrolowanej jednostce torby na zakupy z tworzywa sztucznego do pakowania towarów zakupionych w tym sklepie innych niż karma dla zwierząt luzem, pobierał opłatę recyklingową od nabywających te torby.

Jednocześnie niemożliwym było ustalenie trwania naruszenia. Nieprawidłowość stwierdzono w pierwszym dniu kontroli tj. 17 maja 2023 r., podczas zakupów kontrolnych, natomiast zgodnie z oświadczeniem strony usunięta została w dniu 23 maja 2023 r. Z uwagi na to że była to pierwsza kontrola w tym zakresie u przedsiębiorcy przez inspektorów Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Rzeszowie, wcześniejszy czas trwania naruszenia przed dniem jego stwierdzenia, nie był możliwy do ustalenia.

1. **częstotliwość niedopełniania w przeszłości obowiązku albo naruszania zakazu tego samego rodzaju co niedopełnienie obowiązku albo naruszenie zakazu, w następstwie którego ma być nałożona kara** – Było to pierwsze ujawnione przez inspektorów z Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Rzeszowie naruszenie przez stronę obowiązku pobrania opłaty recyklingowej, o której mowa w art. 40a ust. 1 ustawy.
2. **uprzednie ukaranie za to samo zachowanie za przestępstwo, przestępstwo skarbowe, wykroczenie lub wykroczenie skarbowe** – Strona nie była karana przez Podkarpackiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej za takie same naruszenie przepisów w zakresie naruszenia obowiązku pobierania opłaty recyklingowej.
3. **stopień przyczynienia się strony, na którą jest nakładana administracyjna kara pieniężna, do powstania naruszenia prawa** – Stronę jako sprzedawcę – należy traktować jako profesjonalistę działającego na rynku od 5 lipca 2011 r., który winien znać przepisy dotyczące działalności gospodarczej, którą prowadzi i je stosować. Obowiązek pobierania opłaty recyklingowej spoczywa wyłącznie na przedsiębiorcy prowadzącym jednostkę handlu detalicznego lub hurtowego. O zakresie kontroli, w tym także sprawdzeniu obowiązku wynikającego z art.40a ustawy, strona poinformowana została 4 maja 2023 r., a kontrola wszczęta została w dniu 17 maja 2023 r. Strona miała więc ponad 10 dni, żeby się do kontroli przygotować, usuwając potencjalne nieprawidłowości, czego jednak nie uczyniła.
4. **działania podjęte przez stronę dobrowolnie w celu uniknięcia skutków naruszenia prawa** – Po ujawnieniu w trakcie kontroli nieprawidłowości strona zobowiązała się do pobierania opłaty recyklingowej również w przypadku, gdy oferowana luzem karma dla zwierząt jest pakowana w torbę na zakupy z tworzywa sztucznego.
5. **wysokość korzyści, którą strona osiągnęła, lub straty, której uniknęła** – Brak pobierania opłaty recyklingowej nie miał wpływu na wysokość korzyści, którą strona osiągnęła, ani na wysokość straty, której uniknęła,
6. **warunki osobiste strony**, które określone zostały w pismach strony z dnia 19 września 2023 r. oraz 3 października 2023 r.

Samo stwierdzenie w wyniku kontroli, że przedsiębiorca nie zrealizował ciążącego na nim ustawowego obowiązku powoduje konieczność wszczęcia postępowania administracyjnego zmierzającego do nałożenia kary pieniężnej, która jest karą administracyjną. Mając na uwadze obiektywny charakter odpowiedzialności administracyjnej, bez znaczenia dla sprawy pozostają okoliczności naruszenia, czy szybkość podjęcia dobrowolnych działań naprawczych (które nastąpiły w wyniku kontroli, a więc miały charakter następczy, wynikający z kontroli) gdyż karę wymierza się za samo naruszenie prawa. Powyższe kryteria mają natomiast wpływ na określenie przez organ prowadzący postępowanie wysokości nakładanej kary.

Mając na uwadze powyższe dyrektywy Podkarpacki Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej wymierzył przedsiębiorcy, **(dane zanonimizowane)** prowadzącemu działalność gospodarczą pod firmą SALA ZABAW KRASNALE ZAMORSKI GRZEGORZ, **(dane zanonimizowane)** Strzyżów administracyjną karę pieniężną w wysokości 700 zł, to jest jednej z najniższych wysokości przewidzianych przez art. 57 pkt 4 ustawy.

Przypomnieć należy, iż art. 57 pkt 4 ustawy przewiduje możliwość wymierzenia kary od 500 zł do 20.000 zł.

Podkarpacki Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej przypomina, że kara administracyjna nakładana jest w związku z ustaleniami dotyczącymi stanu faktycznego ujawnionymi w chwili rozpoczęcia kontroli. Ma ona charakter obiektywny, już samo ujawnienie w wyniku kontroli, iż określony podmiot nie zrealizował ciążącego na nim ustawowego obowiązku powoduje konieczność wszczęcia postępowania w sprawie możliwości nałożenia kary pieniężnej.

Podkarpacki Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej wydając decyzję w niniejszej sprawie oparł się na spójnym materiale dowodowym pozwalającym jednoznacznie na przyjęcie, że ustalony stan faktyczny uzasadnia wydanie powyższego rozstrzygnięcia, to jest:

* Zawiadomieniu o zamiarze wszczęcia kontroli KP.8361.88.2023 z dnia 25 kwietnia 2023 r.,
* Upoważnieniu do przeprowadzenia kontroli KP.8361.88.2023 z dnia 17 maja 2023 r.,
* Protokole kontroli KP.8361.88.2023 z dnia 17 maja 2023 r. wraz z załącznikami,
* Piśmie strony z dnia 25 maja 2023 r.,
* Zawiadomieniu o wszczęciu postepowania z urzędu, znak KP.8361.88.2023 z dnia 16 sierpnia 2023 r.,
* Zawiadomieniu o niezałatwieniu sprawy w terminie, znak KP.8361.88.2023 z dnia 14 września 2023 r.,
* Piśmie strony z dnia 19 września 2023 r. dotyczącym warunków osobistych,
* Piśmie Podkarpackiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej z dnia 22 września 2023 r.,
* Piśmie strony z dnia 3 października 2023 r. dotyczącym warunków osobistych,
* Zwrocie korespondencji dotyczącej zawiadomienia o niezałatwieniu sprawy w terminie,
* Wydruku CEIDG dotyczącym strony.

Analizując całość zgromadzonego materiału dowodowego, Podkarpacki Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej uznał, iż w przedmiotowej sprawie nie zachodzą przesłanki do odstąpienia od nałożenia administracyjnej kary pieniężnej, o których mowa w art. 189f Kpa.

Zgodnie z art. 189f § 1 Kpa organ administracji publicznej, w drodze decyzji, odstępuje od nałożenia administracyjnej kary pieniężnej i poprzestaje na pouczeniu, jeżeli:

1. waga naruszenia prawa jest znikoma, a strona zaprzestała naruszania prawa lub
2. za to samo zachowanie prawomocną decyzją na stronę została uprzednio nałożona administracyjna kara pieniężna przez inny uprawniony organ administracji publicznej lub strona została prawomocnie ukarana za wykroczenie lub wykroczenie skarbowe, lub prawomocnie skazana za przestępstwo lub przestępstwo skarbowe i uprzednia kara spełnia cele, dla których miałaby być nałożona administracyjna kara pieniężna.

W przedmiotowej sprawie Podkarpacki Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej, po dokonaniu analizy całości zgromadzonego materiału dowodowego, nie znalazł podstaw do odstąpienia na podstawie art. 189f § 1 pkt 1 Kpa od nałożenia na stronę administracyjnej kary pieniężnej. Dokonując analizy przesłanek zawartych w tym artykule organ prowadzący postępowanie nie znalazł podstaw do ich uwzględnienia. Nie można bowiem uznać za naruszenie przepisów prawa, którego waga jest znikoma, takiego naruszenia, które nie budzi żadnych wątpliwości, a do którego doszło na skutek nieprzestrzegania przepisów prawa przez podmiot do tego zobowiązany. Naruszenie prawa dotyczyło braku pobierania opłaty recyklingowej w przypadku nabywania karmy dla zwierząt luzem i pakowania jej do torby na zakupy z tworzywa sztucznego. Celem ustawy jest zmniejszenia ilości i szkodliwości dla środowiska materiałów i substancji zawartych w opakowaniach i odpadach opakowaniowych oraz ilości i szkodliwości dla środowiska opakowań i odpadów opakowaniowych na etapie procesu produkcyjnego, a więc ochrona środowiska naturalnego. Mając to na uwadze wagi naruszenia nie można uznać za znikomą.

Jednocześnie organ I instancji uznał za udowodnione, że strona spełniła drugi z warunków wskazanych w art. 189f § 1 pkt 1 Kpa, to jest zaprzestała naruszania prawa. Jak bowiem wynika z jej pisma z dnia 25 maja 2023 r., od dnia 23 maja 2023 r. pobierana jest przez nią opłata recyklingowa od nabywców toreb na zakupy z tworzywa sztucznego przy sprzedaży karmy dla zwierząt.

Odstąpienie od wymierzenia kary na podstawie art. 189f § 1 pkt 1 Kpa możliwe jest jednak po łącznym spełnieniu przez stronę łącznie obu przesłanek wskazanych w tym przepisie, to jest że waga naruszenia prawa jest znikoma oraz strona zaprzestała naruszania prawa. W przedmiotowej sprawie Podkarpacki Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej uznał, że waga naruszenia nie była znikoma, co na gruncie przedmiotowej sprawy oznacza, że nawet zaprzestanie przez stronę naruszania prawa, nie może skutkować odstąpieniem przez organ administracyjny od wymierzenia kary.

Zgodnie z art. 189f § 1 pkt 2 Kpa odstąpienie od wymierzenia kary możliwe jest w przypadku, gdy za to samo zachowanie prawomocną decyzją na stronę została uprzednio nałożona administracyjna kara pieniężna przez inny uprawniony organ administracji publicznej lub strona została prawomocnie ukarana za wykroczenie lub wykroczenie skarbowe, lub prawomocnie skazana za przestępstwo lub przestępstwo skarbowe i uprzednia kara spełnia cele, dla których miałaby być nałożona administracyjna kara pieniężna.

Niedopełnienie przez przedsiębiorcę – podmiot prowadzący jednostkę handlu detalicznego, w której są oferowane torby na zakupy z tworzywa sztucznego przeznaczone do pakowania produktów oferowanych w tej jednostce – obowiązku pobierania od nabywającego torby na zakupy z tworzywa sztucznego opłaty recyklingowej, podlega administracyjnej karze pieniężnej przewidzianej w art. 56 ust. 1 pkt 10c ustawy wymierzanej przez – zgodnie z art. 58 ust. 2 ustawy – właściwego wojewódzkiego inspektora Inspekcji Handlowej.

W przedmiotowej sprawie kontrola przeprowadzona została w Strzyżowie (województwo podkarpackie) przez inspektorów z Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Rzeszowie, dlatego też zgodnie ze swoją właściwością miejscową to Podkarpacki Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej jest jedynym organem uprawnionym do nałożenia kary. Tym samym na stronę nie mogła zostać, za ujawnione w trakcie kontroli niedopełnienie obowiązku, o którym mowa w art. 40a ust. 1 ustawy, nałożona prawomocną decyzją administracyjna żadna kara pieniężna przez inny uprawniony organ administracji publicznej, gdyż jak wskazano powyżej tylko Podkarpacki Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej jest uprawniony do nałożenia zgodnie z właściwością rzeczową i miejscową kary. Strona nie została także prawomocnie ukarana za wykroczenie lub wykroczenie skarbowe, lub prawomocnie skazana za przestępstwo lub przestępstwo skarbowe w tym zakresie. Tym samym nie spełnione zostały przesłanki do odstąpienia od nałożenia kary przewidziane w art. 189f § 1 pkt 2 Kpa.

Brak jest także podstaw do odstąpienia od nałożenia kary pieniężnej na podstawie art. 189f § 2 Kpa, w myśl którego w przypadkach innych niż wymienione w §1, jeżeli pozwoli to na spełnienie celów, dla których miałaby być nałożona administracyjna kara pieniężna, organ administracji publicznej, w drodze postanowienia, może wyznaczyć stronie termin do przedstawienia dowodów potwierdzających:

1. usunięcie naruszenia prawa lub
2. powiadomienie właściwych podmiotów o stwierdzonym naruszeniu prawa, określając termin i sposób powiadomienia.

W ocenie tutejszego organu Inspekcji odstąpienie od nałożenia kary na tej podstawie byłoby pozbawione podstawy faktycznej i nie byłoby celowe. Nałożona kara powinna spełniać funkcję prewencyjną oraz dyscyplinująco-represyjną. Z jednej strony powinna być ona ostrzeżeniem dla przedsiębiorcy, tak by nie dopuścił się on do powstania nieprawidłowości w przyszłości, z drugiej informacją dla innych o odpowiedzialności za naruszenie prawa. Biorąc pod uwagę, że opłatę recyklingową należy pobrać od nabywającego torbę na zakupy z tworzywa sztucznego, z uwagi na anonimowość nabywców brak jest możliwości pobranie tej opłaty po dokonaniu transakcji sprzedaży za okres wcześniejszy.

Podkarpacki Wojewódzki Inspektor Inspekcji Handlowej rozważył także zastosowanie w przedmiotowej sprawie art. 189e Kpa. Zgodnie z tym przepisem, w przypadku gdy do naruszenia prawa doszło wskutek działania siły wyższej, strona nie podlega ukaraniu. Pojęcie to wprawdzie nie zostało zdefiniowane w przepisach Kpa, niemniej – zgodnie z poglądami wyrażanymi na gruncie prawa cywilnego – siła wyższa to „zdarzenie zewnętrzne, niemożliwe do przewidzenia (co obejmuje również nikłe prawdopodobieństwo jego zajścia w danej sytuacji) i niemożliwe do zapobieżenia (przy czym w zasadzie chodzi o niemożliwość zapobieżenia nie tyle samemu zjawisku, co jego następstwom)” (J. Pokrzywniak. Klauzula siły wyższej. MoP 2005, Nr 6). „Siłę wyższą odróżnia od zwykłego przypadku (casus) to, że jest to zdarzenie nadzwyczajne, zewnętrzne i niemożliwe do zapobieżenia (vis cui humana infirmitas resistere non potest). Należą tu zwłaszcza zdarzenia o charakterze katastrofalnych działań przyrody i zdarzenia nadzwyczajne w postaci zaburzeń życia zbiorowego, jak wojna, zamieszki krajowe itp., a także w pewnych przypadkach akty władzy publicznej, którym nie może przeciwstawić się jednostka” – (A. Kidyba: Kodeks cywilny. Komentarz. T. 3. Zobowiązania – część ogólna. Warszawa 2016, art. 124). W ocenie tutejszego organu Inspekcji, na gruncie sprawy z pewnością nie mamy do czynienia z działaniem siły wyższej, ponieważ nie można mówić o jej działaniu w przypadku braku pobrania od nabywających torby na zakupy z tworzywa sztucznego opłaty recyklingowej w przypadku gdy nabywana była karma dla zwierząt luzem.

W przedmiotowej sprawie zastosowania nie znalazł też art. 21a ustawy z dnia 6 marca 2018 r. Prawo przedsiębiorców (tekst jednolity: Dz. U. z 2023 r., poz. 221). Przepis ten przewiduje prawo do popełnienia błędu przez początkujących przedsiębiorców wpisanych do Centralnej Ewidencji i Informacji o Działalności Gospodarczej. Z wyciągu z CEIDG dotyczącego ukaranego przedsiębiorcy wynika, że prowadzi on działalność od 2011 r.

Mając na uwadze powyższe, organ ustalił wysokość administracyjnej kary pieniężnej w przedmiotowej sprawie na kwotę 700 zł.

Na podstawie art. 58 ust. 4 ustawy i art. 47 § 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. Ordynacja podatkowa (tekst jednolity: Dz. U. z 2022 r., poz. 2651 ze zm.) oraz art. 130 § 1   
i 2 Kpa, karę pieniężną stanowiącą dochód budżetu państwa, strona winna wpłacić na rachunek bankowy Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Handlowej w Rzeszowie,   
ul. 8 Marca 5, 35-959 Rzeszów – numer konta:

**NBP O/O w Rzeszowie 67 1010 1528 0016 5822 3100 0000**

w terminie 14 dni od dnia, w którym decyzja o wymierzeniu administracyjnej kary pieniężnej stała się ostateczna. Kwota niezapłacona w terminie staje się zaległością podatkową w rozumieniu art. 51 § 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. Ordynacja podatkowa, od której naliczane są odsetki za zwłokę zgodnie z art. 53 § 1 ww. ustawy.

**Pouczenie:**

1. Zgodnie z art. 127 § 1 i 2 Kodeksu postępowania administracyjnego, od niniejszej decyzji przysługuje stronie odwołanie, które zgodnie z art. 129 § 1 i 2 kpa wnosi się do Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, Pl. Powstańców Warszawy 1, 00-950 Warszawa za pośrednictwem Podkarpackiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej w terminie 14 dni od dnia jej doręczenia.
2. Na podstawie art. 127 a § 1 kpa w trakcie biegu terminu do wniesienia odwołania strona może zrzec się prawa do wniesienia odwołania w formie oświadczenia złożonego do Podkarpackiego Wojewódzkiego Inspektora Inspekcji Handlowej.
3. Na podstawie art. 127 a § 2 kpa z dniem doręczenia Podkarpackiemu Wojewódzkiemu Inspektorowi Inspekcji Handlowej oświadczenia o zrzeczeniu się prawa do wniesienia odwołania decyzja staje się ostateczna i prawomocna.
4. Zgodnie z art. 130 § 1 kpa przed upływem terminu do wniesienia odwołania decyzja nie ulega wykonaniu. Wniesienie odwołania w terminie wstrzymuje wykonanie decyzji (art. 130 § 2 kpa).
5. Jak stanowi art. 58 ust. 4 ustawy o gospodarce opakowaniami i odpadami opakowaniowymi (tekst jednolity: Dz. U. z 2023 r. poz. 1658) w związku z art. 47§ 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. Ordynacja podatkowa karę pieniężną stanowiącą dochód budżetu państwa uiszcza się w terminie 14 dni od dnia w którym decyzja o wymierzeniu kary stała się ostateczna.
6. Zgodnie z art. 58 ust. 5 ustawy o gospodarce opakowaniami i odpadami opakowaniowymi   
   w sprawach dotyczących kar pieniężnych stosuje się odpowiednio przepisy działu III ustawy Ordynacja podatkowa, z tym że uprawnienia organów podatkowych przysługują wojewódzkiemu inspektorowi ochrony środowiska oraz wojewódzkiemu inspektorowi inspekcji handlowej.

**PODKARPACKI WOJEWÓDZKI INSPEKTOR**

**INSPEKCJI HANDLOWEJ**

***Jerzy Szczepański***

**Otrzymują**:

1. **(dane zanonimizowane)**

prowadzący działalność gospodarczą pod firmą

SALA ZABAW KRASNALE ZAMORSKI GRZEGORZ

**(dane zanonimizowane)** Strzyżów;

1. Wydz. BA;
2. aa. (KP/TP).