

Anonymiseret version

Oversættelse

C-141/22 – 1

Sag C-141/22

Anmodning om præjudiciel afgørelse

Dato for indlevering:

28. februar 2022

Forelæggende ret:

Landesgericht für Zivilrechtssachen Graz (Østrig)

Afgørelse af:

17. februar 2022

Sagsøger:

TLL The Longevity Labs GmbH

Sagsøgt:

Optimize Health Solutions mi GmbH

BM

[UDELADES]

LANDESGERICHT FÜR ZIVILRECHTSSACHEN
GRAZ (regional domstol for civilretlige sager, Graz)

AFGØRELSE

SAG:

Sagsøger

TLL The Longevity Labs GmbH
[udelades]
8020 Graz

[udelades]

[udelades]

[udelades]

[udelades]

[udelades]

[udelades]

[udelades]

1. Sagsøgt	[udelades]
Optimize Health Solutions mi	[udelades]
GmbH	
[udelades]	[udelades]
8010 Graz	[udelades]
[udelades]	[udelades]
2. Sagsøgt	[udelades]
BM	[udelades]
[udelades]	[udelades]
[udelades]	[udelades]
[udelades]	[udelades]

Vedrørende:

35 000,00 EUR [udelades] (industriel ejendomsret/ophavsret)

I. I henhold til artikel 267 TEUF forelægges Den Europæiske Unions Domstol følgende præjudicielle spørgsmål:

1.) *Skal artikel 3, stk. 2, litra a), nr. iv), i Europa-Parlamentets og Rådets forordning af 25. november 2015 om nye fødevarer fortolkes således, at »boghvedekimmel med højt spermidinindhold« udgør en ny fødevarer, hvis kun boghvedekimmel med et ikke forhøjet spermidinindhold før den 15. maj 1997 i nævneværdigt omfang blev anvendt til konsum i Unionen eller derefter har en anvendelseshistorie som sikker fødevarer, uafhængigt af, hvordan spermidinen kommer ind i boghvedekimmet?*

2.) *Såfremt det første spørgsmål besvares benægtende: Skal artikel 3, stk. 2, litra a), nr. vii), i Europa-Parlamentets og Rådets forordning af 25. november 2015 om nye fødevarer fortolkes således, at begrebet fremstillingsproces til fødevarerfremstilling også omfatter processer i primærproduktionen?*

3.) *Såfremt det andet spørgsmål besvares bekræftende: Er det afgørende for spørgsmålet om, hvorvidt en fremstillingsproces er ny som omhandlet i artikel 3, stk. 2, litra a), nr. vii), i Europa-Parlamentets og Rådets forordning af 25. november 2015 om nye fødevarer, om selve fremstillingsprocessen ikke tidligere er blevet anvendt til nogen fødevarer, eller om den ikke er blevet anvendt til den fødevarer, som skal vurderes?*

4.) *Såfremt det andet spørgsmål besvares benægtende: Er spiring af boghvedefrø i en spermidinholdig næringsopløsning en proces, der hører til primærproduktionen vedrørende en plante, og som de fødevareretlige bestemmelser, navnlig Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) 2015/2283 af 25. november 2015 om nye fødevarer, ikke finder anvendelse på, da planten ikke er en fødevarer, før den høstes [artikel 2, litra c), i forordning (EF) nr. 178/2002]?*

5.) *Gør det en forskel, om næringsopløsningen indeholder naturligt eller syntetisk spermidin?*

II. [UDELADES] [udsættelse af sagen]

PRÆMISSER:

1. Faktiske omstændigheder:

Sagsøgeren og den første sagsøgte, hvis direktør er den anden sagsøgte, beskæftiger sig med salg af kosttilskud og er derfor i indbyrdes konkurrence. Den første sagsøgte markedsfører kosttilskuddet »go Optimize Spermidine«, som indeholder boghvedekimmel med et højt spermidinindhold. Den første sagsøgte har ikke nogen godkendelse for produktet som ny fødevarer som omhandlet i Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) 2015/2283 af 25. november 2015 om nye fødevarer (Novel Food-forordningen).

Spermidin er en biogen polyamin, som forekommer i alle organismers celler i forskellige koncentrationer.

Ved fremstillingen af den første sagsøgte produkt spires boghvedefrø i en næringsopløsning, som indeholder syntetisk spermidin, som hydrokultur til spirer. Efter høst vaskes spiren med vand, tørres og males til kimmel. Ved fremstillingen opstår der ikke flere spirer, end der er anvendt frø. Spermidinindholdet i boghvedekimmet udgør 3,5 mg/g.

2. Parternes anbringender:

Sagsøgeren hævder, at boghvedekimmet, som markedsføres af den første sagsøgte, er en ny fødevarer som omhandlet i Novel Food-forordningen. Sagsøgte burde have ansøgt om godkendelse af fødevarer. Ved at sælge en ikke godkendt fødevarer/et ikke godkendt kosttilskud overtræder sagsøgte Novel Food-forordningen og handler ulovligt og dermed i strid med konkurrencereglerne. Boghvedekimmel med højt spermidinindhold fandtes ikke i Unionen før den 15. maj 1997 og har heller ikke nogen anvendelsehistorie som sikker fødevarer i Unionen.

Sagsøgte mener ikke, at konkurrencereglerne er overtrådt, da der ikke er tale om en ny fødevarer. Spirerne opstår ved spiring af frø og disses udvikling i næringsopløsning og høstes, før der dannes fuldstændige blade, og forarbejdes derefter til en fødevarer. Spiringen er et trin i primærproduktionen som omhandlet i hygiejneforordning nr. 825/2004. Spiringen af kimplanter i en næringsopløsning før høsten er den samme proces som dyrkning af frø til planter på marken ved hjælp af gødskning. Næringsopløsningerne, som anvendes til spiringen, er ikke en ingrediens i en sammensat fødevarer og derfor heller ikke et tilsætningsmiddel. Forsyning af planterne med næringsstoffer gennem gødskning i forbindelse med dyrkningen er ikke omfattet af fødevarerforarbejdningen. I forbindelse med spiringen afgør planten selv, hvilke næringsstoffer der optages fra næringsopløsningen i forbindelse med den naturlige spiring og den biologiske

plantevækst. Tørringen og formalingen efter høsten bør derimod klassificeres som almindelige bearbejdningsprocesser i forbindelse med fødevarefremstilling. I øvrigt er planten i henhold til artikel 2 i forordning (EF) 178/2002 ikke en fødevarer, før den høstes, og Novel Food-forordningen finder derfor ikke anvendelse. Frøene formeres ikke som omhandlet i Novel Food-forordningen, da der ikke opstår flere kimplanter end der anvendes frø. Der er tale om en fuldstændigt tørret, traditionel fødevarer uden selektivt, nyt ekstraktionstrin. Spermidin har i over 25 år været tilgængeligt i kosttilskud på det europæiske marked.

3. Sagens hidtidige forløb

[Udelades]

4. Retsgrundlag:

Artikel 3, stk. 2, litra a), artikel 6 og artikel 10, stk. 1, i Novel Food-forordningen (Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) 2015/2283 af 25.11.2015 om nye fødevarer) er affattet således:

Artikel 3

Definitioner

[...]

2. Endvidere forstås ved:

a) »ny fødevarer«: enhver fødevarer, der ikke blev anvendt til konsum i nævneværdigt omfang i Unionen før den 15. maj 1997, uanset datoerne for medlemsstaternes tiltrædelse af Unionen, og som falder ind under mindst én af følgende kategorier:

i) fødevarer med en ny eller bevidst modificeret molekylestruktur, såfremt denne struktur ikke blev anvendt som eller i en fødevarer i Unionen før den 15. maj 1997

ii) fødevarer bestående af, isoleret fra eller fremstillet af mikroorganismer, svampe eller alger

iii) fødevarer bestående af, isoleret fra eller fremstillet af materiale af mineralsk oprindelse

iv) fødevarer bestående af, isoleret fra eller fremstillet af planter eller plantedele, undtagen hvis fødevareren har langvarig sikker anvendelse som

fødevarer i Unionen og er bestående af, isoleret fra eller fremstillet af en plante eller en sort af samme art frembragt ved:

– traditionelle formeringsmetoder, der er blevet anvendt til fødevarerfremstilling i Unionen før den 15. maj 1997, eller

– ikke-traditionelle formeringsmetoder, der ikke er blevet anvendt til fødevarerfremstilling i Unionen før den 15. maj 1997, hvis disse metoder ikke medfører betydelige ændringer af fødevarens sammensætning eller struktur, der påvirker dens næringsværdi, metabolisme eller indhold af uønskede stoffer

v) fødevarer bestående af, isoleret fra eller fremstillet af dyr eller dyredele, undtagen dyr frembragt ved traditionelle avlsmetoder, der er blevet anvendt til fødevarerfremstilling i Unionen før den 15. maj 1997, og fødevarer fra disse dyr har langvarig sikker anvendelse som fødevarer i Unionen

vi) fødevarer bestående af, isoleret fra eller fremstillet af cellekultur eller vævskultur stammende fra dyr, planter, mikroorganismer, svampe eller alger

vii) fødevarer, der er resultatet af en fremstillingsproces, som ikke blev anvendt til fødevarerfremstilling i Unionen før den 15. maj 1997, og som medfører betydelige ændringer af fødevarens sammensætning eller struktur, der påvirker dens næringsværdi, metabolisme eller indhold af uønskede stoffer

viii) fødevarer, der består af industrielt fremstillede nanomaterialer som defineret i litra f) i dette stykke

ix) vitaminer, mineraler og andre stoffer, der anvendes i overensstemmelse med direktiv 2002/46/EF, forordning (EF) nr. 1925/2006 eller forordning (EU) nr. 609/2013, hvis:

– der er anvendt en fremstillingsproces, som ikke blev anvendt til fødevarerfremstilling i Unionen før den 15. maj 1997, jf. dette stykkes litra a), nr. vii), eller

– de indeholder eller består af industrielt fremstillede nanomaterialer som defineret i dette stykkes litra f)

x) fødevarer, der udelukkende blev anvendt i kosttilskud i Unionen før den 15. maj 1997, hvis de er bestemt til anvendelse i andre fødevarer end kosttilskud som defineret i artikel 2, litra a), i direktiv 2002/46/EF.

[...]

Artikel 6

EU-liste over godkendte nye fødevarer

1. Kommissionen fastlægger og ajourfører en EU-liste over nye fødevarer, som det er tilladt at markedsføre i Unionen, jf. artikel 7, 8 og 9 (»EU-listen«).

2. Kun nye fødevarer, der er godkendt og opført på EU-listen, må markedsføres i Unionen som sådanne eller anvendes i eller på fødevarer i overensstemmelse med de anvendelsesbetingelser og de mærkningskrav, der er angivet i listen.

[...]

Artikel 10

Procedure for godkendelse af markedsføring i Unionen af en ny fødevare og ajourføring af EU-listen

Proceduren for godkendelse af markedsføring i Unionen af en ny fødevare og ajourføring af EU-listen, jf. artikel 9, indledes enten på Kommissionens initiativ eller på grundlag af en ansøgning til Kommissionen fra en ansøger [...]

5. De præjudicielle spørgsmål:

Artikel 3, stk. 2, litra a), nr. iv), i Novel Food-forordningen definerer en »ny fødevare« som en fødevare bestående af, isoleret fra eller fremstillet af planter eller plantedele, undtagen hvis fødevaren har langvarig sikker anvendelse som fødevare i Unionen og er bestående af, isoleret fra eller fremstillet af en plante eller en sort af samme art frembragt ved traditionelle formeringsmetoder, der er blevet anvendt til fødevarefremstilling i Unionen før den 15. maj 1997, eller ikke-traditionelle formeringsmetoder, der ikke er blevet anvendt til fødevarefremstilling i Unionen før den 15. maj 1997, hvis disse metoder ikke medfører betydelige ændringer af fødevarens sammensætning eller struktur, der påvirker dens næringsværdi, metabolisme eller indhold af uønskede stoffer.

Det er for det første uafklaret, om et højt spermidinindhold, som ikke forekommer i almindelig boghvede uden yderligere forarbejdning, i sig selv fører til, at de sagsøgte produkt er en ny fødevare, hvis ingen af de yderligere undtagelser foreligger (det første spørgsmål).

Artikel 3, stk. 2, litra a), nr. vii) definerer en ny fødevare som en fødevare, der er resultatet af en fremstillingsproces, som ikke blev anvendt til fødevarefremstilling i Unionen før den 15. maj 1997, og som medfører betydelige ændringer af fødevarens sammensætning eller struktur, der påvirker dens næringsværdi, metabolisme eller indhold af uønskede stoffer, Der er behov for en fortolkning af, om en proces inden for rammerne af primærproduktionen skal anses for en fremstillingsproces i denne bestemmelses forstand (det andet spørgsmål), henholdsvis om den kun er ny, hvis den endnu ikke er blevet anvendt i forbindelse med fødevarer, eller om det afgørende er fremstillingen i forbindelse med den respektive fødevare (det tredje spørgsmål).

I tilfælde af, at dette ikke er tilfældet, ønskes det oplyst, om processen med at lægge boghvedespirer i en næringsopløsning (med naturligt eller syntetisk spermidin) skal henregnes til primærproduktionen, og Novel Food-forordningen ikke finder anvendelse (det fjerde og det femte spørgsmål).

Disse spørgsmål er væsentlige for vurderingen af, om de produkter, som de sagsøgte markedsfører, er en ny fødevare. Såfremt det bekræftes, at der er tale om en ny fødevare, skulle de sagsøgte have ansøgt om godkendelse som ny fødevare. Ved at markedsføre en ikke godkendt ny fødevare vildleder de sagsøgte i så fald forbrugerne om, at der for deres produkt foreligger samtlige nødvendige godkendelser og bevillinger (§ 2 i Gesetz gegen den unlauteren Wettbewerb (lov om bekæmpelse af illoyal konkurrence)). De begår desuden i givet fald en lovovertrædelse, som er omfattet af generalklausulen i § 1 i lov om bekæmpelse af illoyal konkurrence. Besvarelsen af disse spørgsmål er derfor væsentlig for vurderingen af, om de sagsøgte har anvendt urimelig handelspraksis.

Med henblik på en afklaring af disse spørgsmål forelægges sagen for Domstolen til præjudiciel afgørelse.

ARBEJDSDOKUMENT