



Datum van
inontvangstneming

:

13/04/2022

Geanonimiseerde versie

Vertaling

C-141/22 – 1

Zaak C-141/22

Verzoek om een prejudiciële beslissing

Datum van indiening:

28 februari 2022

Verwijzende rechter:

Landesgericht für Zivilrechtssachen Graz (Oostenrijk)

Datum van de verwijzingsbeslissing:

17 februari 2022

Verzoekende partij:

TLL The Longevity Labs GmbH

Verwerende partijen:

Optimize Health Solutions mi GmbH

BM

[OMISSIS]

LANDESGERICHT FÜR ZIVILRECHTSSACHEN

GRAZ (rechter in eerste aanleg voor civiele zaken, Graz, Oostenrijk)

BESLISSING

ZAAK:

Verzoekster

TLL The Longevity Labs GmbH

[OMISSIS]

8020 Graz

[OMISSIS]

[OMISSIS]

[OMISSIS]

[OMISSIS]

[OMISSIS]

[OMISSIS]

[OMISSIS]

1. Verweerster	[OMISSIS]
Optimize Health Solutions mi	[OMISSIS]
GmbH	
[OMISSIS]	[OMISSIS]
8010 Graz	[OMISSIS]
[OMISSIS]	[OMISSIS]
2. Verweerder	[OMISSIS]
BM	[OMISSIS]
[OMISSIS]	[OMISSIS]
[OMISSIS]	[OMISSIS]
[OMISSIS]	[OMISSIS]

wegens:

35 000,00 EUR [OMISSIS] (bescherming van industriële eigendom/auteursrecht)

I. Het Hof van Justitie van de Europese Unie (hierna: „Hof”) wordt krachtens artikel 267 VWEU verzocht om een prejudiciële beslissing over de volgende vragen:

1) *Moet artikel 3, lid 2, onder a), iv), van verordening (EU) [2015/2283] van het Europees Parlement en de Raad van 25 november 2015 betreffende nieuwe voedingsmiddelen aldus worden uitgelegd dat „meel van boekweitkiemen met een hoog spermidinegehalte” een nieuw voedingsmiddel vormt, wanneer alleen meel van boekweitkiemen zonder verhoogd spermidinegehalte binnen de Unie vóór 15 mei 1997 in significante mate voor menselijke voeding werd gebruikt of na die datum een geschiedenis van veilig gebruik als levensmiddel heeft, ongeacht de wijze waarop spermidine in het boekweitmeel terechtkomt?*

2) *Indien de eerste vraag ontkennend wordt beantwoord: moet artikel 3, lid 2, onder a), vii), van verordening 2015/2283 aldus worden uitgelegd dat onder het begrip „productieprocedé van levensmiddelen” ook procedés van de primaire productie vallen?*

3) *Indien de tweede vraag bevestigend wordt beantwoord: is voor het antwoord op de vraag of een productieprocedé nieuw is in de zin van artikel 3, lid 2, onder a), vii), van verordening 2015/2283 van belang of dat productieprocedé ofwel op zich nog niet voor enig levensmiddel ofwel niet voor het te beoordelen levensmiddel is gebruikt?*

4) *Indien de tweede vraag ontkennend wordt beantwoord: is het ontkiemen van boekweitzaad in een nutriëntoplossing die spermidine bevat een procedé van de primaire productie dat een plant betreft waarop de bepalingen van de levensmiddelenwetgeving, met name verordening 2015/2283, niet van toepassing zijn, aangezien de plant vóór de oogst ervan nog geen levensmiddel is [artikel 2, onder c), van verordening (EG) nr. 178/2002]?*

5) *Maakt het verschil of de nutriëntoplossing natuurlijke of synthetische spermidine bevat?*

II. [OMISSIS] [schorsing van de procedure]

MOTIVERING:

1. Feiten:

Verzoekster en verweerster, waarvan verweerder bestuurder is, houden zich bezig met de verkoop van voedingssupplementen en zijn dus concurrenten van elkaar. Verweerster verkoopt het voedingssupplement „go Optimize Spermidine”, dat bestaat uit meel van boekweitkiemen (hierna: „boekweitmeel”) met een hoog gehalte aan spermidine. Zij beschikt niet over een vergunning voor het product als nieuw voedingsmiddel in de zin van verordening (EU) 2015/2283 van het Europees Parlement en de Raad van 25 november 2015 betreffende nieuwe voedingsmiddelen (hierna: „verordening 2015/2283”).

Spermidine is een biogeen polyamine dat in verschillende concentraties voorkomt in de cellen van alle organismen.

Bij de bereiding van verweersters product wordt boekweitzaad door middel van hydrocultuur ontkiemd tot scheuten in een nutriëntoplossing die synthetische spermidine bevat. Na de oogst worden de kiemen met water gewassen, gedroogd en tot kiemmeel vermalen. Tijdens het procedé groeien er niet meer kiemen dan er zaadkorrels worden gebruikt. Het spermidinegehalte van het boekweitmeel bedraagt 3,5 mg/g.

2. Standpunt van partijen

Verzoekster stelt dat het boekweitmeel dat door verweerster wordt verkocht een nieuw voedingsmiddel is in de zin van verordening 2015/2283. Verweerster had de toelating van het levensmiddel moeten aanvragen. Door de verkoop van een niet-toegelaten voedingsmiddel (supplement) maakt zij inbreuk op verordening 2015/2283, handelt zij onrechtmatig en dus concurrentieverstorend. Boekweitmeel met een hoog spermidinegehalte bestond vóór 15 mei 1997 niet binnen de Europese Unie en heeft ook geen geschiedenis van veilig gebruik als levensmiddel in de Unie.

Verweerster bestrijdt dat er sprake is van concurrentieverstoring, aangezien het niet om een nieuw voedingsmiddel gaat. De scheuten ontstaan door het ontkiemen en uitlopen van zaden in een nutriëntoplossing. Zij worden geoogst voordat er zich blaadjes ontwikkelen en vervolgens verwerkt tot een voedingsmiddel. Ontkieming is een stadium van de primaire productie in de zin van verordening nr. 852/2004 inzake levensmiddelenhygiëne. Vóór de oogst is het uitlopen van kiemen in een nutriëntoplossing hetzelfde proces als de teelt van zaad tot plant met bemesting op het veld. De voor de ontkieming gebruikte nutriëntoplossingen zijn geen ingrediënt van een samengesteld levensmiddel en vormen dus ook geen verrijking. De verzorging van de planten met voedingsstoffen door bemesting

tijdens de teelt valt niet onder levensmiddelenverwerking. Tijdens het uitlopen zorgt de plant zelf voor de opname uit de nutriëntoplossing van de voedingsstoffen die nodig zijn voor het natuurlijke kiemproces en de biologische plantengroei. Het drogen en vermalen na de oogst moet echter als een traditionele verwerkingsmethode bij de levensmiddelenproductie worden beschouwd. Bovendien is volgens artikel 2 van verordening (EG) nr. 178/2002 een plant vóór de oogst geen levensmiddel, zodat verordening 2015/2283 niet van toepassing is. Het zaaizaad wordt niet vermeerderd in de zin van verordening 2015/2283, aangezien er niet meer kiemen ontstaan dan er zaden worden gebruikt. Het betreft een volledig gedroogd, traditioneel levensmiddel zonder dat er sprake is van een selectieve, nieuwe extractiestap. Spermidine is in de EU al meer dan 25 jaar op de Europese markt verkrijgbaar als voedingssupplement.

3. Voorafgaande procedure

[OMISSIS]

4. Rechtsgronden:

Artikel 3, lid 2, onder a), artikel 6 en artikel 10, lid 1, van verordening (EU) 2015/2283 van het Europees Parlement en de Raad van 25 november 2015 betreffende nieuwe voedingsmiddelen, tot wijziging van verordening (EU) nr. 1169/2011 van het Europees Parlement en de Raad en tot intrekking van verordening (EG) nr. 258/97 van het Europees Parlement en de Raad en verordening (EG) nr. 1852/2001 van de Commissie (hierna: „verordening 2015/2283”) luiden als volgt:

Artikel 3

Definities

[...]

2. *Daarnaast gelden de volgende definities:*

a) *„nieuwe voedingsmiddelen”: alle levensmiddelen die binnen de Unie vóór 15 mei 1997 niet in significante mate voor menselijke voeding werden gebruikt, ongeacht de datums waarop lidstaten tot de Unie zijn toegetreden, en die onder ten minste een van de volgende categorieën vallen:*

i) *levensmiddelen met een nieuwe of doelbewust gemodificeerde molecuulstructuur, wanneer die structuur vóór 15 mei 1997 binnen de Unie niet als een levensmiddel of in een levensmiddel werd gebruikt;*

ii) *levensmiddelen bestaand uit, geïsoleerd uit of geproduceerd uit micro-organismen, schimmels of algen;*

iii) levensmiddelen bestaand uit, geïsoleerd uit of geproduceerd uit materiaal van minerale oorsprong;

iv) levensmiddelen bestaand uit, geïsoleerd uit of geproduceerd uit planten of delen van planten, behalve wanneer het levensmiddel binnen de Unie een geschiedenis van veilig gebruik als levensmiddel heeft en bestaat uit, geïsoleerd is uit of geproduceerd is uit een plant of een ras van dezelfde soort verkregen door middel van:

– traditionele vermeerderingsmethoden die reeds vóór 15 mei 1997 in de Unie voor de levensmiddelenproductie werden gebruikt, of

– niet-traditionele vermeerderingsmethoden die vóór 15 mei 1997 in de Unie niet voor de levensmiddelenproductie werden gebruikt, indien deze methoden geen significante veranderingen in de samenstelling of de structuur van de levensmiddelen veroorzaken die hun voedingswaarde, de wijze waarop zij worden gemetaboliseerd of hun gehalte aan ongewenste stoffen beïnvloeden;

v) levensmiddelen bestaand uit, geïsoleerd uit of geproduceerd uit dieren of delen daarvan, met uitzondering van dieren die zijn verkregen volgens traditionele teeltmethoden die reeds vóór 15 mei 1997 in de Unie voor de productie van levensmiddelen werden gebruikt voor zover de levensmiddelen van deze dieren een geschiedenis van veilig gebruik in de Unie als levensmiddel hebben.

vi) levensmiddelen bestaand uit, geïsoleerd uit of geproduceerd uit celcultuur of weefselkweek afgeleid van dieren, planten, micro-organismen, schimmels of algen;

vii) levensmiddelen die voortkomen uit een productieprocedé dat vóór 15 mei 1997 in de Unie nog niet in het kader van levensmiddelenproductie werd gebruikt en dat significante veranderingen in de samenstelling of de structuur van een levensmiddel veroorzaakt die hun voedingswaarde, de wijze waarop zij worden gemetaboliseerd of hun gehalte aan ongewenste stoffen beïnvloeden;

viii) levensmiddelen die bestaan uit technisch vervaardigd nanomateriaal zoals gedefinieerd in punt f) van dit lid;

ix) vitaminen, mineralen en andere stoffen die gebruikt worden overeenkomstig richtlijn 2002/46/EG, verordening (EG) nr. 1925/2006 of verordening (EU) nr. 609/2013, wanneer:

– een productieprocedé dat vóór 15 mei 1997 in de Unie nog niet in het kader van levensmiddelenproductie werd gebruikt zoals bedoeld onder a), vii), van dit lid is toegepast, of

– zij technisch vervaardigd nanomateriaal, zoals gedefinieerd in punt f) van dit lid, bevatten of daaruit bestaan;

x) *levensmiddelen die vóór 15 mei 1997 in de Unie uitsluitend gebruikt zijn in voedingssupplementen, wanneer zij bedoeld zijn voor gebruik in andere levensmiddelen dan voedingssupplementen zoals gedefinieerd in artikel 2, onder a), van richtlijn 2002/46/EG;*

Artikel 6

Unielijst van toegelaten nieuwe voedingsmiddelen

1. *Overeenkomstig de artikelen 7, 8 en 9 stelt de Commissie een Unielijst op van nieuwe voedingsmiddelen die in de Unie in de handel mogen worden gebracht („de Unielijst”) en werkt die lijst bij.*

2. *Alleen nieuwe voedingsmiddelen die zijn toegelaten en in de Unielijst zijn opgenomen, mogen als zodanig in de Unie in de handel worden gebracht of in of op levensmiddelen worden gebruikt, overeenkomstig de in die lijst gestelde gebruiksvoorwaarden en etiketteringsvoorschriften.*

Artikel 10

Toelatingsprocedures voor het in de Unie in de handel brengen van een nieuw voedingsmiddel en de bijwerking van de Unielijst

1. *De in artikel 9 voorziene toelatingsprocedure voor het in de Unie in de handel brengen van een nieuw voedingsmiddel en de bijwerking van de Unielijst wordt ingeleid op initiatief van de Commissie of nadat de Commissie een aanvraag van een aanvrager heeft ontvangen. [...]*

5. Prejudiciële vragen:

In artikel 3, lid 2, onder a), iv), van verordening 2015/2283 worden nieuwe voedingsmiddelen gedefinieerd als levensmiddelen bestaand uit, geïsoleerd uit of geproduceerd uit planten of delen van planten, behalve wanneer het levensmiddel binnen de Unie een geschiedenis van veilig gebruik als levensmiddel heeft en bestaat uit, geïsoleerd is uit of geproduceerd is uit een plant of een ras van dezelfde soort verkregen door middel van traditionele vermeerderingsmethoden die reeds vóór 15 mei 1997 in de Unie voor de levensmiddelenproductie werden gebruikt, of niet-traditionele vermeerderingsmethoden die vóór 15 mei 1997 in de Unie niet voor de levensmiddelenproductie werden gebruikt, indien deze methoden geen significante veranderingen in de samenstelling of de structuur van de levensmiddelen veroorzaken die hun voedingswaarde, de wijze waarop zij worden gemetaboliseerd of hun gehalte aan ongewenste stoffen beïnvloeden.

Om te beginnen bestaat er geen duidelijk antwoord op de vraag of een hoog spermidinegehalte, dat zonder verdere verwerking niet voorkomt in gewone boekweit, op zich reeds ertoe leidt dat verweersters product een nieuw

voedingsmiddel is, indien geen van de andere uitzonderingen van toepassing is (eerste vraag).

Artikel 3, lid 2, onder a), vii), van verordening 2015/2283 definieert nieuwe voedingsmiddelen tevens als levensmiddelen die voortkomen uit een productieprocedé dat vóór 15 mei 1997 in de Unie nog niet in het kader van levensmiddelenproductie werd gebruikt en dat significante veranderingen in de samenstelling of de structuur van een levensmiddel veroorzaakt die hun voedingswaarde, de wijze waarop zij worden gemetaboliseerd of hun gehalte aan ongewenste stoffen beïnvloeden. Uitgelegd moet worden of een procedé in het kader van de primaire productie een productieprocedé is in de zin van deze bepaling (tweede vraag), dan wel of het alleen als nieuw moet worden beschouwd wanneer het nog niet op levensmiddelen is toegepast of dat enkel de productie van het betrokken levensmiddel van belang is (derde vraag).

Indien dit niet het geval is, moet worden uitgelegd of het procedé waarbij boekweitkiemen in een nutriëntoplossing (met natuurlijke of synthetische spermidine) worden gelegd onder de primaire productie valt, zodat verordening 2015/2283 niet van toepassing zou zijn (vierde en vijfde vraag).

Deze vragen zijn essentieel voor de beoordeling of het door verweerster verkochte product een nieuw voedingsmiddel is. Indien wordt bevestigd dat het om een nieuw voedingsmiddel gaat, had verweerster moeten verzoeken om toelating van een nieuw voedingsmiddel. Door de verkoop van een niet-toegelaten nieuw voedingsmiddel, zou verweerster de consumenten misleiden over het feit dat voor haar product alle noodzakelijke toelatingen en vergunningen zijn verkregen [§ 2 van het Bundesgesetz gegen den unlauteren Wettbewerb (Oostenrijkse federale wet op de oneerlijke mededinging; hierna: „UWG”)]. Bovendien zou zij inbreuk maken op de algemene bepaling van § 1 UWG. Derhalve is de beantwoording van deze vragen van wezenlijk belang om te beoordelen of verweerster zich schuldig heeft gemaakt aan oneerlijke handelspraktijken.

Het Hof wordt verzocht om een prejudiciële beslissing over de beantwoording van deze vragen.