深 圳 市 人 民 政 府

**行政复议决定书**

深府行复〔2020〕1720号

申请人：姚某

被申请人：深圳市市场监督管理局宝安监管局

地址：深圳市宝安区42区翻身路75号

法定代表人：欧阳卫国，局长

申请人不服被申请人对其关于深圳市宝安区××湘味美食店的举报（编号：1440306002020101990699591）作出的不予立案决定，向本机关申请行政复议，本机关依法受理。被申请人向本机关提交了书面答复及作出该具体行政行为的证据、依据和其他有关材料，本案现已审理终结。

经查：2020年10月23日，被申请人收到申请人的举报（编号：1440306002020101990699591），申请人称其在“××”外卖平台上发现深圳市宝安区××湘味美食店未取得有效冷食类食品制售许可，销售凉拌菜等食品涉嫌违法，请求依法查处并书面回复。同日，被申请人对被举报人进行现场检查，负责人承认有在“××”外卖平台销售过“凉拌牛肉”“凉拌青瓜”等菜品，该店现场悬挂营业执照和食品经营许可证，食品经营许可证经营项目为：热食类食品制售。被举报人主张其“凉拌牛肉”系从市场购买预包装的牛肉片，拆包加入香菜等佐料，淋入热油销售。被申请人现场提取了预包装牛肉的照片。

2020年11月23日，被申请人以被举报人违法事实不成立为由，对该举报不予立案。申请人不服，向本机关申请复议。

本机关认为：《市场监管总局关于发布餐饮服务食品安全操作规范公告》附件《餐饮服务食品安全操作规范》7.2规定：冷食类食品应当在专间进行，但仅加工制作植物性冷食类食品（不含非发酵豆制品）和对预包装进行拆封、装盘、调味等简单加工制作后即供应的除外。《广东省市场监督管理局关于食品经营许可的实施细则》第二十八条规定：冷食类食品、生食类食品制作应当分开设立专间。由此可见，市场监管部门在实施食品经营许可时，凡需要在专间加工制作的冷食类食品，需办理冷食类食品许可，不需要专间加工制作的则不需要办理冷食类食品许可。本案，被申请人销售的涉案“凉拌牛肉”属于对预包装食品进行拆封、装盘、调味等简单加工制作后即供应，“凉拌青瓜”属于对植物性冷食类食品，依照上述规定不需要在专间内加工制作，被举报人依法不需要取得冷食类食品许可。综上，被申请人经立案调查后，根据《市场监督管理行政处罚程序暂行规定》第五十四条第一款第（三）项的规定，以被举报人违法事实不成立为由作出不予立案决定，并无违法或不当，依法应予维持。根据《中华人民共和国行政复议法》第二十八条第一款第（一）项的规定，本机关作出复议决定如下：

维持被申请人深圳市市场监督管理局宝安监管局对申请人关于深圳市宝安区××湘味美食店的举报（编号：1440306002020101990699591）作出的不予立案决定。

本复议决定书一经送达，即发生法律效力。申请人如对本复议决定不服，可自收到复议决定书之日起十五日内向深圳市盐田区人民法院提起诉讼。

深圳市人民政府

2021年1月19日