

WIF.WA.II.8523.1.23.2012.RB

## **DECYZJA**

I. Na podstawie art. 94a ust. 2, ust. 3 ustawy z dnia 6 września 2001r. Prawo farmaceutyczne (t. j. Dz. U. z 2008r Nr 45 poz. 271 ze zm.) oraz art. 104 w związku z art. 107 §1-3 ustawy z dnia 14 czerwca 1960r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2000 r. Nr 98, poz. 1071 ze zm.) Mazowiecki Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny po przeprowadzeniu postępowania w sprawie prowadzenia reklamy apteki ogólnodostępnej oraz jej działalności wszczętego z urzędu w stosunku do spółki działającej pod firmą: **stwierdza naruszenie** zapisu, o którym mowa w art. 94a ust. 1 ustawy z dnia 6 września 2001r. Prawo farmaceutyczne (t. j. Dz. U. z 2008r Nr 45 poz. 271 ze zm. ) **poprzez prowadzenie reklamy apteki ogólnodostępnej zlokalizowanej w za pomocą „Ulotki informacyjnej” i nakazuje zaprzestanie jej prowadzenia.**

II. Na podstawie art. 129b ust. 1 i ust. 2 ustawy z dnia 6 września 2001r. Prawo farmaceutyczne (t. j. Dz. U. z 2008r Nr 45 poz. 271 ze zm.) nakłada się na przedsiębiorcę:  
karę pieniężną w wysokości zł. (słownie: zł. 00/100) z tytułu naruszenia zakazu, o jakim mowa w art. 94a ust. 1 ustawy z dnia 6 września 2001r. Prawo farmaceutyczne w zakresie opisanym w punkcie I sentencji decyzji.

III. Nakazowi w punkcie I na podstawie dyspozycji art. 94a ust. 4 ustawy z dnia 6 września 2001r. Prawo farmaceutyczne (t. j. Dz. U. z 2008r Nr 45 poz. 271 ze zm.) nadaje się rygor natychmiastowej wykonalności.

## **UZASADNIENIE**

W dniu 23 kwietnia 2012r. Mazowiecki Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny w Warszawie w związku z podejrzeniem prowadzenia reklamy apteki ogólnodostępnej zlokalizowanej w z naruszeniem zakazu określonego w art. 94a. ust. 1 ustawy z dnia 6 września 2001r. Prawo farmaceutyczne (tj. Dz. U. z 2008r. nr 45 poz 271), wszczął postępowanie administracyjne wobec przedsiębiorcy

Mając na względzie powyższe organ w dniu 23 kwietnia 2012r. poinformował przedsiębiorcę o wszczęciu postępowania oraz wezwał do udzielenia informacji (wyjaśnień) odnośnie prowadzonych działań oraz czy i kiedy (z podaniem daty) była umieszczana w skrzynkach pocztowych przedmiotowa „Ulotka Informacyjna”.

W odpowiedzi na wezwanie w piśmie z dnia 18 maja 2012r. (karta000008) strona wskazała, iż nie umieszczała żadnych ulotek w skrzynkach ani na skrzynkach pocztowych. Ulotki zawierające informacje dotyczące lokalizacji oraz godzin pracy apteki i nr telefonu apteki były dostępne tylko w aptece na stoliku pacjenta ( w dużych ilościach), jak i „w okienkach u farmaceutów” tj. za pierwszym stołem w izbie ekspedycyjnej. W ocenie strony takie postępowanie nie narusza art. 94a ust. 1 Prawa farmaceutycznego gdyż celem było poinformowanie pacjentów o zmianach godzin otwarcia apteki od dnia 1 kwietnia 2012r.

W dniu 25 maja 2012r. organ wezwał Panią kierownika apteki zlokalizowanej w do przesłania informacji, w których skrzynkach (adres) były umieszczone ulotki oraz gdzie były rozdawane (miejsce). Jednocześnie organ wezwał (w przypadku posiadania danych) do wskazania danych osób, które mogłyby zaświadczyć, iż przedmiotowe ulotki były rozdawane poza lokalem apteki oraz do skrzynek pocztowych.

W dniu 25 maja 2012r. organ wezwał również stronę postępowania do dostarczenia oryginału „Ulotki Informacyjnej”.

W wykonaniu wezwania strona doręczyła organowi oryginał „Ulotki informacyjnej” (karta 000012).

W dniu 11 czerwca 2012r. Pani \_\_\_\_\_ w odpowiedzi na wezwanie wskazała, iż nie jest w stanie podać konkretnych adresów miejsc, w których były umieszczone ulotki, nie posiada również danych osób, które mogłyby zaświadczyć, że owe ulotki były rozdawane poza lokalem apteki oraz do skrzynek pocztowych.

W dniu 14 czerwca 2012r. organ poinformował stronę, że zamierza zakończyć postępowanie w przedmiocie naruszenia dyspozycji art. 94a ust. 1 ustawy z dnia 6 września 2001r. Prawo farmaceutyczne (t.j. z 2008r. nr 45 poz 271 ze zm.) w związku z podejrzeniem prowadzenia reklamy działalności apteki zlokalizowanej w \_\_\_\_\_, wskazując że strona ma prawo do wypowiedzenia się co do zebranych dowodów i materiałów oraz złożenia wyjaśnień lub dostarczenia nowych materiałów dowodowych.

W dniu 21 czerwca 2012r. strona zapoznała się ze zgromadzonym materiałem dowodowym i wskazała, iż uznaje zaistniałą sytuację za wysoce niekomfortowa dla apteki, podnosząc po raz kolejny, iż ulotki nie były umieszczane w skrynkach pocztowych.

Po zapoznaniu się z całością materiału dowodowego Mazowiecki Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny zważył co następuje:

### Stwierdzenie naruszenia

Przedsiębiorca \_\_\_\_\_ z siedzibą w \_\_\_\_\_, prowadzi aptekę ogólnodostępną zlokalizowaną w \_\_\_\_\_ na podstawie zezwolenia znak Mazowieckiego Wojewódzkiego Inspektora Farmaceutycznego z dnia \_\_\_\_\_ r.

W niniejszym postępowaniu udowodniono, iż przedsiębiorca \_\_\_\_\_ z siedzibą w \_\_\_\_\_ umieścił „Ulotki Informacyjne” (karta 000012) na stoliku w aptece oraz w „okienkach u farmaceutów” tj za pierwszym stołem w izbie ekspedycyjnej. Do czego strona przyznała się. Dowód pismo strony z dnia 18 maja 2012r. karta 000008, pismo strony z dnia 31 maja 2012r. karta 000013.

Zgodnie z dyspozycją art. 94a ust. 1, ust. 2 i ust. 3 ustawy Prawo farmaceutyczne zabroniona jest reklama aptek i punktów aptecznych oraz ich działalności. Nie stanowi reklamy informacja o lokalizacji i godzinach pracy apteki lub punktu aptecznego. Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny sprawuje nadzór nad przestrzeganiem przepisów ustawy w zakresie działalności reklamowej aptek, punktów aptecznych i placówek obrotu pozaaptecznego. W razie stwierdzenia naruszenia w/w przepisu wojewódzki inspektor farmaceutyczny nakazuje, w drodze decyzji, zaprzestanie prowadzenia takiej reklamy.

Przedmiotowa „Ulotka informacyjna” zawiera następujące informacje:

„APTEKA  
(Przy \_\_\_\_\_ naprzeciwko \_\_\_\_\_ )  
APTEKA PROWADZONA PRZEZ FARMACEUTÓW  
tel: \_\_\_\_\_

### ZMIANA GODZIN OTWARCIA APTEKI

od 01.04.2012r będzie czynna:

**PN.PT. 8.00-20.00 SOB. 8.00-14.00 NIEDZ. 8.00-14.00**

Realizujemy wnioski na refundowane środki pomocnicze

Realizujemy leki sporządzone w recepturze w tym recepty z antybiotykami

Pełny asortyment leków, suplementów diety i kosmetyków

Ulotka informacyjna”

Mając na względzie powyższe organ stwierdza, iż przedmiotowa „Ulotka informacyjna” jest reklamą apteki ogólnodostępnej zlokalizowanej w \_\_\_\_\_ gdyż zawiera inne informacje niż informacja o lokalizacji i godzinach pracy apteki, dlatego działania takie uznaje za zakazaną reklamę apteki określoną w dyspozycji art. 94a Prawa farmaceutycznego.

Organ nie dał wiary twierdzeniom, iż przedmiotowa ulotka zawiera informacje dotyczące lokalizacji oraz godzin pracy apteki i nr telefonu apteki, gdyż jak wskazano powyżej przedmiotowa

„ulotka informacyjna” zawiera również inne elementy, w tym związane z działalnością apteki (reklamująca ją) np. „Pełny asortyment leków, suplementów diety i kosmetyków”.

Ponadto organ wskazuje, iż strona sama wskazała, iż ulotki zawierały również informacje o numerze telefonu apteki, co w świetle zakazu określonego w dyspozycji art. 94a ust.1 Prawa farmaceutycznego jest zakazane gdyż, nie stanowi reklamy jedynie informacja o lokalizacji i godzinach pracy apteki lub punktu aptecznego.

Za reklamę działalności apteki należy uznać każde działanie, skierowane do publicznej wiadomości, niezależnie od sposobu i metody jego przeprowadzenia oraz środków użytych do jego realizacji, jeśli jego celem jest zwiększenie sprzedaży produktów leczniczych i wyrobów medycznych oferowanych w danej aptece (wyrok Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego siedziba w Warszawie z 2008-05-14, VII SA/Wa 2215/07).

Za reklamę należy uznać świadome działanie przedsiębiorcy zmierzające do promowania towarów lub usług przez wskazanie na ich cechy w taki sposób, aby u klientów (pacjentów) wywołać lub wzmocnić określone potrzeby. Sąd Najwyższy w uzasadnieniu do orzeczenia z dnia 26 stycznia 2006r. (sygn. akt V CSK 83/05, Lex nr 191239) wskazał, iż reklamą jest każda wypowiedź skierowana do potencjalnych konsumentów, odnosząca się do towarów, usług, a także przedsiębiorcy oferującego towary lub usługę, mająca na celu zachęcenie i skłonienie adresatów do nabywania towarów lub korzystania z usług. Zachęta może być wyrażona bezpośrednio, np. poprzez użycie określeń odpowiadających konkretnym czynnościom, w których wyniku nastąpi zbyt towarów lub usług, albo pośrednio — przez stworzenie sugestywnego obrazu towarów i usług, a także samego przedsiębiorcy, w stopniu narzucającym adresatom nieodpartą chęć nabycia towarów i usług.

### **Kara pieniężna**

Zgodnie z dyspozycją art. 129b ust. 1 i ust. 2 Prawa farmaceutycznego karze pieniężnej w wysokości do 50 000 złotych podlega ten kto wbrew przepisom art. 94a prowadzi reklamę apteki, punktu aptecznego, placówki obrotu pozaaptecznego oraz ich działalności. Karę pieniężną, określoną w ust. 1 nakłada wojewódzki inspektor farmaceutyczny w drodze decyzji administracyjnej. Przy ustalaniu wysokości kary uwzględnia się w szczególności okres, stopień oraz okoliczności naruszenia przepisów ustawy, a także uprzednie naruszenie przepisów.

Z powyższego wynika, iż kara pieniężna jest obligatoryjna. A zatem czy w konkretnej sprawie (po stwierdzeniu prowadzenia reklamy wbrew przepisom art. 94a Prawa farmaceutycznego) w odniesieniu do konkretnego podmiotu, zastosować karę nie decyduje organ, w tym wypadku Mazowiecki Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny, gdyż kara ta wynika wprost z zapisów ustawy Prawa farmaceutycznego. W przypadku stwierdzenia prowadzenia reklamy apteki, punktu aptecznego, placówki obrotu pozaaptecznego oraz ich działalności, organ na podstawie w/w przepisów jest zobligowany nałożyć karę.

W przedmiotowym postępowaniu zostało udowodnione prowadzenie reklamy apteki ogólnodostępnej zlokalizowanej w \_\_\_\_\_ oraz jej działalności, przez przedsiębiorcę \_\_\_\_\_ . Strona sama przyznała się do umieszczenia ulotek na stoliku w aptece oraz za pierwszym stołem w izbie ekspedycyjnej do czego strona sama się przyznała, które organ uznał za reklamę apteki, dlatego organ nie może odstąpić od nałożenia kary, gdyż nie posiada kompetencji do uznaniowego nałożenia bądź nienałożenia kary pieniężnej, może jedynie ustalić wysokość kary.

Zgodnie z art. 83 Konstytucji RP, każdy ma obowiązek przestrzegania prawa Rzeczypospolitej Polskiej.

Obowiązek znajomości i przestrzegania norm prawa ciąży tym bardziej na profesjonalnych uczestnikach obrotu rynkowego.

Ustalenie kary w przedmiotowej sprawie miało charakter wieloetapowy, co spowodowane było zaistnieniem w postępowaniu licznych okoliczności mających wpływ na jej wysokość. Ustalając wymiar kary pieniężnej Mazowiecki Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny uwzględnił okres, stopień oraz okoliczności naruszenia przepisów ustawy, a także fakt, iż jest to pierwsze ujawnione naruszenie przepisów przez stronę.

W pierwszej kolejności organ dokonał sprawdzenia okresu, w jakim była prowadzona przedmiotowa reklama.

Organ za udowodnione uznaje, iż reklamę zaczęto rozpowszechniać od \_\_\_\_\_ , gdyż strona wskazała, iż ulotki były rozpowszechniane w związku ze zmianą godzin czynności apteki od dnia 1 kwietnia 2012r. (karta 000008).

Stosunkowo niski wymiar kary jest również podyktowany faktem, iż reklama została według oświadczenia strony jedynie na stoliku w aptece oraz za pierwszym stołem w izbie ekspedycyjnej. Taki stan rzeczy oznacza, iż prowadzona reklama nie miała wielkich rozmiarów, a jej zasięg ograniczał się jedynie do osób, pacjentów apteki, które weszły co najmniej do izby ekspedycyjnej apteki, lub znajdowały się przy stanowisku przy pierwszym stole w izbie ekspedycyjnej.

Organ nie dał wiary oświadczeniu Pani , iż przedmiotowe ulotki były umieszczane w skrzynka pocztowych lub w ich okolicy, gdyż w odpowiedzi na wezwanie wskazała, iż nie jest w stanie podać konkretnych adresów miejsc, w których były umieszczone ulotki, nie posiada również danych osób, które mogłyby zaświadczyć, że owe ulotki były rozdawane poza lokalem apteki oraz do skrzynek pocztowych, co również wpłynęło na niski wymiar kary.

**Mając na względzie wskazane powyżej okoliczności mające wpływ na wymiar kary pieniężnej, organ za stwierdzone naruszenie ustalił karę pieniężną w wysokości**

**zł (słownie: 00/100 zł)**

Wymiar kary ma na celu nadanie jej roli prewencyjnej za naruszenie przepisów o zakazie reklamy aptek, mającej zapobiec ewentualnemu ponownemu naruszeniu zakazu w przyszłości.

Organ wskazuje, iż kara ta ma również znaczenie edukacyjne dla strony jak również wymiar odstrasżający, będący ewentualną przestrożą dla innych wydawców, lub przedsiębiorców prowadzących detaliczny obrót produktami leczniczymi przed podobnym naruszeniem.

Mając na względzie powyższe Mazowiecki Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny postanowił nałożyć karę w wysokości określonej jak w punkcie II sentencji decyzji.

Zgodnie z dyspozycją art. 129b ust. 4 i ust. 5 Prawa farmaceutycznego kary pieniężne uiszczą się w terminie 7 dni od dnia, w którym decyzja stała się ostateczna na konto Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Farmaceutycznej w Warszawie ul. Floriańska 10 03-707 Warszawa

**NARODOWY BANK POLSKI O. WARSZAWA 06 1010 1010 0155 1222 3100 0000**

Od kary pieniężnej nieuiszczonej w terminie nalicza się odsetki ustawowe.

Egzekucja kary pieniężnej wraz z odsetkami za zwłokę następuje w trybie przepisów o postępowaniu egzekucyjnym w administracji.

#### **Rygor natychmiastowej wykonalności**

Zgodnie z dyspozycją art. 94a ust. 4 Prawa farmaceutycznego decyzji nakazującej zaprzestanie prowadzenia reklamy apteki i punktu aptecznego oraz ich działalności nadaje się rygor natychmiastowej wykonalności.

Mając na względzie powyższe Mazowiecki Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny w tym zakresie nie ma kompetencji fakultatywnych jak to jest w przypadku przepis art. 108 § 1 Kodeks postępowania administracyjnego, który określa przesłanki nadania decyzji rygoru natychmiastowej wykonalności, których wystąpienie nie oznacza obowiązku nadania decyzji tego rygoru.

Zapis art. 94a ust. 4 Prawa farmaceutycznego wiąże organ, który musi w decyzji zamieścić stosowną klauzulę, co zostało uczynione w punkcie III sentencji decyzji.

#### **Pouczenie:**

Od decyzji niniejszej służy stronie, na podstawie art. 127 § 1 i 2 oraz art. 129 § 1 i 2 kpa, odwołanie do Głównego Inspektora Farmaceutycznego, za pośrednictwem Mazowieckiego Wojewódzkiego Inspektora Farmaceutycznego w Warszawie, w terminie czternastu dni od dnia doręczenia decyzji.

Zgodnie z art. 130 § 3 pkt. 2 kpa wniesienie odwołania nie wstrzymuje wykonania pkt I niniejszej decyzji.

Otrzymują:

- 1.
2. a/a

Mazowiecki Wojewódzki  
Inspektor Farmaceutyczny  
w Warszawie  
*podpis*  
Małgorzata Szlachowska