



**DOLNOŚLĄSKI WOJEWÓDZKI
INSPEKTOR FARMACEUTYCZNY
WE WROCŁAWIU**

Wrocław, dnia 4 kwietnia 2014 r.

WIF-WR-I.8523.122.2013

DECYZJA

Dolnośląski Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny we Wrocławiu

na podstawie art. 105 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. – Kodeks postępowania administracyjnego (Dz.U. z 2013 r. poz. 267), w związku z art. 129b ust. 1-2 ustawy z dnia 6 września 2001 r. – Prawo farmaceutyczne (Dz.U. z 2008 r. Nr 45, poz. 271 z późn. zm.),

umarza postępowanie administracyjne w sprawie nałożenia kary pieniężnej na Spółkę [...] z siedzibą [...] za prowadzenie reklamy apteki ogólnodostępnej o nazwie [...] położonej [...] i punktów aptecznych: [...] i ich działalności, polegającej na udziale ww. apteki i punktów aptecznych w konkursie [...].

UZASADNIENIE

Dolnośląski Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny we Wrocławiu, pismem z dnia 5 grudnia 2013 r. (WIF-WR-I.8523.122.2013), na podstawie art. 61 § 4 K.p.a., zawiadomił Spółkę [...] z siedzibą [...] o wszczęciu, z urzędu, postępowania administracyjnego w sprawie nałożenia kary pieniężnej za prowadzenie reklamy apteki ogólnodostępnej o nazwie [...] położonej [...] i punktów aptecznych: [...] i ich działalności – polegającej na udziale ww. apteki i punktów aptecznych w konkursie [...] zorganizowanym przez [...] z siedzibą [...].

W toku postępowania przed Dolnośląskim Wojewódzkim Inspektorem Farmaceutycznym we Wrocławiu Spółka poinformowała, że ww. apteka i punkty apteczne nie brały udziału w konkursie [...]. Strona zaznaczyła, że nie wyrażała zgody na umieszczenie na stronie internetowej *www. [...] .pl* informacji o uczestnictwie apteki i punktów w konkursie. Stanowisko zajęł również organizator konkursu (szczegóły niżej). Kierownicy ww. apteki i punktów aptecznych oświadczyli, świadomi odpowiedzialności karnej wynikającej z art. 233 § 1 Kodeksu karnego, że apteka i punkty apteczne nie były zaangażowane w udział w konkursie [...], a zwłaszcza, nie można było w nich zbierać kuponów z poradami konkursowymi od dnia 5 sierpnia do dnia 8 września 2013 r., ani odebrać u farmaceuty kodu uprawniającego do zalogowania się na stronę *www. [...] .pl*, czy nagrody wygranej w konkursie [...] (oświadczenia z dnia 6 marca 2014 r.).

Dolnośląski Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny we Wrocławiu, pismem z dnia 18 marca 2013 r. (WIF-WR-I.8523.122.2013), zawiadomił Stronę o zakończeniu postępowania wyjaśniającego w przedmiocie nałożenia kary pieniężnej za prowadzenie reklamy apteki ogólnodostępnej o nazwie [...] położonej [...] i punktów aptecznych: [...] i ich działalności – polegającej na udziale ww. apteki i punktów aptecznych w konkursie [...]. W piśmie tym poinformowano także Stronę, że w terminie siedmiu dni od dnia doręczenia niniejszego pisma Strona (jej przedstawiciel lub pełnomocnik) może – stosownie do treści art. 10 § 1 K.p.a. – przed wydaniem decyzji administracyjnej wypowiedzieć się co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań.

Strona skorzystała z ww. możliwości czynnego udziału w prowadzonym postępowaniu administracyjnym przed wydaniem niniejszej decyzji.

Dolnośląski Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny we Wrocławiu zważył, co następuje:

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

Przepis art. 94a Prawa farmaceutycznego został wprowadzony do porządku prawnego ustawą z dnia 30 marca 2007 r. o zmianie ustawy – Prawo farmaceutyczne oraz o zmianie niektórych innych ustaw (Dz. U. Nr 75, poz. 492), na skutek implementacji – m.in. – dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 31 marca 2004 r. (2004/27/WE). Sformułowany pierwotnie w jego treści zakaz dotyczył reklamy działalności aptek lub punktów aptecznych, skierowanej do publicznej wiadomości, która w sposób bezpośredni odnosi się do produktów leczniczych lub wyrobów medycznych umieszczonych na wykazach leków refundowanych, lub produktów leczniczych lub wyrobów medycznych o nazwie identycznej z nazwą produktów leczniczych lub wyrobów medycznych umieszczonych na tych wykazach. Przepis ten został jednak zmieniony z dniem 1 stycznia 2012 r. (zob. art. 60 pkt 7 ustawy z dnia 12 maja 2011 r. o refundacji leków, środków spożywczych specjalnego przeznaczenia żywieniowego oraz wyrobów medycznych; Dz. U. Nr 122, poz. 696). Obecnie, tj. w dniu wydania niniejszej decyzji, art. 94a ust. 1 Prawa farmaceutycznego stanowi – jak już wyżej wskazano – o zakazie reklamy aptek i punktów aptecznych oraz ich działalności. Oznacza to, że zakaz ten został rozszerzony w kierunku jakiegokolwiek reklamy aptek, punktów aptecznych oraz – co ważne – ich działalności.

Według art. 129b ust. 1 Prawa farmaceutycznego, karze pieniężnej w wysokości do 50000 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 (art. 129b ust. 2 Prawa farmaceutycznego). Przy ustalaniu wysokości kary uwzględnia się w szczególności okres, stopień oraz okoliczności naruszenia przepisów ustawy, a także uprzednie naruszenie przepisów (art. 129b ust. 2 Prawa farmaceutycznego). Oznacza to, że wymiar kary jest ściśle uzależniony od ustaleń faktycznych związanych z naruszeniem zakazu reklamy apteki i jej działalności; jest bezpośrednią konsekwencją tych ustaleń. Kary pieniężne uiszcza się w terminie 7 dni od dnia, w którym decyzja stała się ostateczna. Od kary pieniężnej nieuiszczonej w terminie nalicza się odsetki ustawowe (art. 129b ust. 4 Prawa farmaceutycznego). Egzekucja kary pieniężnej wraz z odsetkami za zwłokę następuje w trybie przepisów o postępowaniu egzekucyjnym w administracji (art. 129b ust. 5 Prawa farmaceutycznego).

Kara pieniężna, o której mowa w art. 129b ust. 1 Prawa farmaceutycznego, jest sankcją administracyjną za popełnienie deliktu administracyjnego, a zatem kara ta jest wynikiem nielegalnych działań. Odpowiedzialność zagrożona karą pieniężną jest tzw. odpowiedzialnością obiektywną, a nie na zasadzie winy. Innymi słowy, odpowiedzialność ta uzależniona jest od obiektywnego naruszenia normy zakazującej prowadzenia reklamy aptek i ich działalności, a nie od jednej z form winy w rozumieniu prawa cywilnego czy karnego. Karę pieniężną nakłada się na podmiot odpowiedzialny za prowadzenie reklamy apteki/punktu aptecznego.

W świetle zgromadzonego materiału dowodowego wskazać należy, że ww. apteka i punkty apteczne nie uczestniczyły w konkursie [...], zorganizowanym przez [...] z siedzibą [...] (zob. zwłaszcza ww. oświadczenia kierowników, złożone pod odpowiedzialnością karną wynikającą z art. 233 § 1 Kodeksu karnego). Spółka wskazała, że „nie wyraziła zgody na jakiegokolwiek działania polegające na publikowaniu danych Spółki na stronie internetowej. [...] Spółka nie tylko nie brała udziału w żadnym programie lojalnościowym/rabatowym, nie zachęcała do skorzystania ze swych usług, ale nie wyraziła również zgody na publikowanie danych umożliwiających jej identyfikację na stronie internetowej”. Spółka zaznaczyła, że ww. apteka i punkty apteczne nie brały udziału w konkursie [...]. Organizator konkursu stwierdził zaś, że informacja o ww. aptece i punktach aptecznych na stronie *www. [...] .pl* „była najprawdopodobniej wynikiem pomyłki”. Organizator konkursu wskazał także, że Strona nie wyrażała zgody na udział apteki i punktów aptecznych w konkursie [...] (pismo z dnia 5 marca 2014 r.). W tych okolicznościach należało orzec, jak na wstępie.

Pouczenie:

Od niniejszej decyzji Stronie przysługuje prawo wniesienia odwołania do Głównego Inspektora Farmaceutycznego, za pośrednictwem Dolnośląskiego Wojewódzkiego Inspektora Farmaceutycznego we Wrocławiu, w terminie 14 dni od dnia doręczenia decyzji.

Otrzymuje:

[...]