



DOLNOŚLĄSKI WOJEWÓDZKI
INSPEKTOR FARMACEUTYCZNY
WE WROCŁAWIU

Wrocław, dnia 31 grudnia 2013rr.

WIF-WR-I.8523.28.2012

DECYZJA
o umorzeniu postępowania

WOJEWÓDZKI INSPEKTORAT FARMACEUTYCZNY
we Wrocławiu

2014 -01- 02

WPLYNĘŁO	WYSLANO
Ldz.	Ldz. 31

Dolnośląski Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny na podstawie art. 105 §1 KPA

postanawia

umorzyć postępowanie administracyjne w sprawie prowadzenia przez przedsiębiorcę niedozwolonej reklamy apteki o nazwie i jej działalności tj. dystrybuowanie gazetki reklamowej pt. " " wraz ze wskazaniem adresu apteki na ostatniej stronie gazetki.

Uzasadnienie

W dniu 26.03.2012r. do Wojewódzkiego Inspektoratu Farmaceutycznego we Wrocławiu wpłynęło pismo z informacją o naruszaniu prawa zabraniającego reklamy aptek i ich działalności z załączonymi folderami reklamowymi. Wśród wielu folderów załączony został katalog handlowy pt.

W katalogu przedstawione zostały produkty lecznicze, suplementy diety, środki kosmetyczne wraz z opisem artykułów z cenami oraz ze wskazaniem adresu aptek na ostatniej stronie gazetki

(Dowód: pismo z dnia 26.03.2012r.)

W dniu 27.03.2012r. przeprowadził lustracje przedmiotowej apteki. Stwierdzono, że na blacie stołu ekspedycyjnego były wyłożone gazetki-katalog handlowy na

(Dowód: notatka służbowa z dnia 30.03.2012r wraz załącznikiem)

W związku z powyższym dnia 11.04.2012r. zawiadomiono stroną o wszczęciu postępowania administracyjnego w sprawie naruszenia art. 94 a Ustawy z dnia 6 września 2001r. Prawo Farmaceutyczne / tekst jednolity z 2008r. Dz. U. Nr 45 poz. 271 z późn. zm./ polegającego na prowadzeniu przez aptekę o nazwie

niedozwolonej reklamy działalności apteki, tj. dystrybuowanie gazetki reklamowej pt. „...”, wraz ze wskazaniem adresu apteki na ostatniej stronie gazetki. Jednocześnie wezwano stronę do udziału w toczącym się postępowaniu, składania wyjaśnień, wniosków i dowodów w terminie do dnia 23 kwietnia 2012r.

(Dowód: zawiadomienie WIF-WR-I.8523.28.2012 z dnia 11.04.2012r. wraz z potwierdzeniem odbioru z dnia 24.04.2012)

W dniu 27.04.2012r. do DWIF wpłynęła odpowiedź strony w związku z wszczęciem postępowania administracyjnego, w piśmie tym zarzucono, że „jeśli w treści materiału eksponowanego, wewnątrz lokalu apteki zawarto informacje dotyczącą określonego preparatu np. w formie ulotki informacyjnej działanie takie nie narusza zakazu reklamy, o którym mowa w art. 94a ust. 1 Ustawy Prawo Farmaceutyczne o ile ulotka taka, prócz treści informacyjnej, nie będzie niosła ze sobą treści marketingowej. Przepis ten bowiem w swej gramatycznej(semantycznej) warstwie wspomina jedynie o zakazie reklamy apteki nie zaś leku czy producenta leku.

(Dowód: pismo strony z dnia 26 kwietnia 2012r.)

W dniu 15.05.2012r. do DWIF wpłynęło pismo z Dolnośląskiej Izby Aptekarskiej z informacją o naruszaniu prawa zabraniającego reklamy aptek i ich działalności z załączonymi folderami reklamowymi. Spośród wielu folderów załączony był katalog handlowy „...”

(Dowód: pismo DIA/853/12 z dnia 14.05.2012r. wraz załącznikiem)

W dniu 16.05.2012r i 29.05.2012r DWIF na podstawie art. 10§1KPA zawiadomił o zamiarze zakończenia prowadzonego postępowania administracyjnego wszczętego dnia 11 kwietnia 2012r.- w sprawie niedozwolonej reklamy działalności apteki „...”

(Dowód: zawiadomienia WIF-WR-I.8523.28.2012 wraz z kopertą z adnotacją „zwrot” oraz potwierdzeniem odbioru z dnia 1.06.2012r.)

W dniu 6.06.2012r. w odpowiedzi na zawiadomienie o zamiarze zakończenia postępowania strona przesłała pismo do DWIF, w którym poinformowała, że : „ od 1 kwietnia 2012r. usunięte zostały adresy aptek z ostatniej strony katalogu handlowego, a od 1 czerwca 2012r zostały usunięte nazwa i logo apteki”

(Dowód: pismo strony z dnia 4.06.2012r.)

W dniu 31.10.2012r. „...” przeprowadził lustracje przedmiotowej apteki. Stwierdzono, że na blacie stołu ekspedycyjnego były wyłożone gazetki-katalog handlowy na październik 2012r. pod hasłem „...”

(Dowód: notatka służbowa z dnia 6.11.2012r wraz załącznikiem)

W dniu 13.08.2013r. złożyła wniosek o wygaszenie
• zezwolenia na prowadzenie apteki
(Dowód; pismo strony z dnia 12.08.2013r.)

W związku z powyższym DWIF w dniu 14.08.2013r. wydał decyzję stwierdzającą
wygaśnięcie zezwolenia na prowadzenie apteki o nazwie

(Dowód: decyzja odebrana osobiście w dniu
14.08.2013r.)

Dolnośląski Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny zważył, co następuje:

Podstawę prawną wszczęcia i prowadzenia przedmiotowego postępowania, którego stroną
jest przedsiębiorca prowadzący aptekę o nazwie:
położonej w przy stanowi art. 94a ust.1, 2 i 3
ustawy Prawo farmaceutyczne.

Zgodnie z brzmieniem art. 94a ust. 1, 2 i 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 wyżej wymienionego przepisu Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny nakazuje w drodze decyzji zaprzestanie prowadzenia takiej reklamy.*

Zaś reklamą produktu leczniczego stosownie do treści art.52 ust.1 ustawy jest działalność polegająca na informowaniu lub zachęcaniu do stosowania produktu leczniczego, mająca na celu zwiększenia: liczby przepisywanych recept, dostarczania, sprzedaży lub konsumpcji produktów leczniczych. Reklama w myśl art.52 ust.2 obejmuje w szczególności reklamę produktu leczniczego kierowana do publicznej wiadomości. Ustawodawca za reklamę produktów leczniczych nie uważa „ katalogów handlowych lub list cenowych, zawierających wyłącznie nazwę własną, nazwę powszechnie stosowaną, dawkę, postać i cenę produktu leczniczego, a w przypadku produktu leczniczego objętego refundacją – cenę urzędową detaliczną, pod warunkiem że nie zawierają treści odnoszących się do właściwości produktów leczniczych, w tym do wskazań terapeutycznych.”. Dodatkowo ustawa Prawo farmaceutyczne w art. 57ust.1 pkt 3 i ust.1a wprowadziła zakaz reklamy kierowanej do publicznej wiadomości dotyczącej produktów leczniczych umieszczanych na wykazach leków refundowanych, zgodnie z odrębnymi przepisami, oraz dopuszczonych do wydawania bez recepty o nazwie identycznej z umieszczonymi na tych wykazach. Zakaz powyższy dotyczy również reklamy produktu leczniczego, którego nazwa jest identyczna z nazwą produktu leczniczego wydawanego wyłącznie na podstawie recepty. Art.57ust.1 pkt.2 ustawy

zabrania ponadto kierowania do publicznej wiadomości reklamy produktów leczniczych zawierających środki odurzające i substancje psychotropowe.

Przepis art. 94a Prawa farmaceutycznego został wprowadzony do porządku prawnego ustawą z dnia 30 marca 2007r. 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 2011r. 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. Spostrzec trzeba, że w aktualnym w sprawie stanie prawnym, tak samo jak przed dniem 1 stycznia 2012 r., brak jest definicji reklamy apteki i jej działalności.

Z uwagi na fakt, że ustawa Prawo farmaceutyczne nie zawiera legalnej definicji reklamy posłużyć się należy w tym względzie definicją zawartą w wydanych opracowaniach słownikowych a także orzecznictwem sądów administracyjnych. I tak według Słownika Wyrazów Obcych Wydawnictwo Naukowe PWN 1996, za reklamę należy rozumieć rozpowszechnianie informacji o danych towarach, ich zaletach, wartości, miejscach i możliwościach nabycia... za pomocą plakatów, ogłoszeń w prasie, radiu i w telewizji stanowiące zachętę do nabywania towarów lub korzystania z określonych usług.

Podobna definicja zawarta jest w Małym Słowniku Języka Polskiego Wydawnictwo Naukowe PWN 1996. Zgodnie z utrwalonym orzecznictwem sądów administracyjnych, wydanym wprawdzie pod rządami przepisu art.94a ust.1 ustawy Prawo farmaceutyczne obowiązującego do dnia 31.12.2011r:

- 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 WSA w Warszawie z 14.05.2008r. sygn. akt VII SA/Wa 2215/07),
- reklamą działalności apteki jest działanie mające na celu zachęcenie potencjalnych

W tym stanie rzeczy, postępowanie administracyjne w sprawie naruszenia art. 94 a ustawy z dnia 6 września 2001r. Prawo Farmaceutyczne polegającego na prowadzeniu przez aptekę c... niedozwolonej reklamy stało się bezprzedmiotowe gdyż zachodzą przesłanki do umorzenia postępowania administracyjnego z uwagi na brak przedmiotu postępowania. Zgodnie z wyrokiem Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia 21 czerwca 2006r sygn. akt I OSK 967/05 : "Stosownie do dyspozycji art. 105 § 1 KPA bezprzedmiotowość postępowania ma miejsce w sytuacji, gdy istnieją okoliczności, czyniące wydanie decyzji administracyjnej prawnie niemożliwym z uwagi na brak przedmiotu postępowania. Tym przedmiotem jest zaś konkretna sprawa, w której organ administracji państwowej jest władny i jednocześnie zobowiązany rozstrzygnąć na podstawie przepisów prawa materialnego o uprawnieniach lub obowiązkach indywidualnego podmiotu. Postępowanie w takiej sprawie staje się bezprzedmiotowe, jeżeli brakuje któregoś z elementów tego stosunku materialnoprawnego. Tym samym, sprawa administracyjna jest bezprzedmiotowa w rozumieniu art. 105§ 1 KPA wtedy, gdy nie ma materialnoprawnych podstaw do władczej, w formie decyzji administracyjnej ingerencji organu administracyjnego. Wówczas jakiegokolwiek rozstrzygnięcie merytoryczne pozytywne, czy negatywne staje się prawnie niedopuszczalne." Mając powyższe na uwadze zgodnie z dyspozycją art. 105 §1 KPA postanowiono jak w sentencji.

Pouczenie:

Od niniejszej decyzji przysługuje odwołanie do Głównego Inspektora Farmaceutycznego za pośrednictwem Dolnośląskiego Wojewódzkiego Inspektora Farmaceutycznego we Wrocławiu w terminie 14-tu dni od daty doręczenia.



Dolnośląski Wojewódzki
Inspektor Farmaceutyczny
we Wrocławiu
mgr farm. Urszula Sławińska-Zagórska

Otrzymują:

1. .
2. a/a