

**Śląski Wojewódzki
Inspektor Farmaceutyczny
w Katowicach**

40-074 Katowice, ul. Raciborska 15
tel. 32 208 74 68; 208 74 70; faks 32 208 74 69

Katowice, (...).

DNAiH.8523.11.2014

(...)

DECYZJA

Na podstawie art. 94a ust. 2 i 3 oraz art. 129b ust. 1 i 2, w związku z art. 94a ust. 1 ustawy z dnia 6 września 2001r.-Prawo farmaceutyczne (Dz. U. z 2008r. Nr 45, poz. 271 ze zm.), art. 104 § 1, art. 105 § 1 i art. 107 § 1 i § 3 ustawy z dnia 14 czerwca 1960r.-Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2013r., poz. 267 ze zm.), Śląski Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny w Katowicach po przeprowadzeniu postępowania administracyjnego wszczętego z urzędu w dniu (...) w sprawie prowadzenia przez przedsiębiorcę (...) reklamy apteki ogólnodostępnej o nazwie „(...)”, zlokalizowanej w (...),

- 1) **stwierdza naruszenie przez ww. przedsiębiorcę zakazu**, o którym mowa w art. 94a ust. 1 ustawy z dnia 6 września 2001r.-Prawo farmaceutyczne, poprzez prowadzenie reklamy działalności powyższej apteki, polegającej na umieszczeniu na stronie internetowej apteki pod adresem (...) treści reklamowych: „*Hity Cenowe*”, „*Polecamy na prezent*”, „*Tworząc serwis (...) apteka internetowa, zamierzamy skorzystać z możliwości dotarcia do większej liczby pacjentów z wykorzystaniem najnowszych rozwiązań oferując w zamian fachową obsługę oraz atrakcyjne ceny produktów.*

*Naszym mottem jest: **ZDROWIE W DOBREJ CENIE.***

Personel apteki stanowi wykwalifikowaną kadrę farmaceutów, która zapewnia opiekę na wysokim poziomie. Chętnie pomagamy w rozwiązywaniu problemów zdrowotnych, gdyż zadowolenie Pacjenta jest dla nas najważniejsze. Od początku naszego istnienia konsekwentnie prowadzimy politykę gwarantującą naszym Pacjentom niski poziom cen, szeroki asortyment, przechowywanie leków we właściwych warunkach oraz długie daty ich ważności.

W naszej ofercie internetowej znajdziecie Państwo leki bez recepty, bogatą ofertę suplementów diety, kosmetyków i sprzętu medycznego. Wszystkie produkty są oryginalne i najwyższej jakości.

Zapraszamy do zapoznania się z naszą ofertą, bez potrzeby wychodzenia z domu – w razie wątpliwości czekamy na pytania. Jesteśmy do Państwa dyspozycji.

Wszelkie uwagi prosimy kierować na nasze adresy e-mail: (...)

*a także na zamieszczeniu pod hasłem „Hity cenowe” zdjęć oferowanych produktów i dwóch cen – jednej, wyższej, przekreślonej poziomą kreską obok drugiej ceny niższej, napisanej większą czcionką, **i umarza w całości niniejsze postępowanie;***

- 2) na podstawie art. 129b ust. 1 i 2 ustawy z dnia 6 września 2001r.-Prawo farmaceutyczne, **nakłada na przedsiębiorcę prowadzącego powyższą aptekę, karę pieniężną** w wysokości (...) złotych (słownie (...) złotych).

Uzasadnienie

W dniu (...) do Wojewódzkiego Inspektoratu Farmaceutycznego w Katowicach wpłynęło zawiadomienie podpisane przez Panią (...) o podejrzeniu prowadzenia reklamy apteki ogólnodostępnej zlokalizowanej w (...) poprzez zamieszczenie na stronie internetowej ww. apteki pod adresem (...) informacji cyt.: „o tanich lekarstwach”, „hitach cenowych”, także za pomocą reklamy mobilnej (bilbordum umieszczonego na samochodzie) o treści: (...)

W pierwszej kolejności organ stwierdził, że zgodnie z decyzją Śląskiego Wojewódzkiego Inspektoratu Farmaceutycznego z dnia (...) na wniosek strony, dokonano zmiany zezwolenia na prowadzenie ww. apteki poprzez zmianę jej nazwy. Aptece nadano nazwę w brzmieniu: „(...)”, na bilbordzie reklamowym zamieszczono więc pełną nazwę apteki, zgodną z zezwoleniem oraz jej adres.

Ponadto w dniach (...) sporządzono wydruki ze strony internetowej (...) Adres ten został podany jako adres internetowy ww. apteki, przez przedsiębiorcę zgłaszającego zamiar prowadzenia sprzedaży wysyłkowej produktów leczniczych wydawanych bez przepisu lekarza. Dokonano analizy treści zamieszczonych na ww. stronie i stwierdzono, że zamieszczono na niej między innymi, tekst:

„Tworząc serwis (...) apteka internetowa, zamierzamy skorzystać z możliwości dotarcia do większej liczby pacjentów z wykorzystaniem najnowszych rozwiązań oferując w zamian fachową obsługę oraz atrakcyjne ceny produktów.

*Naszym mottem jest: **ZDROWIE W DOBREJ CENIE.***

Personel apteki stanowi wykwalifikowaną kadrę farmaceutów, która zapewnia opiekę na wysokim poziomie. Chętnie pomagamy w rozwiązywaniu problemów zdrowotnych, gdyż zadowolenie Pacjenta jest dla nas najważniejsze. Od początku naszego istnienia konsekwentnie prowadzimy politykę gwarantującą naszym Pacjentom niski poziom cen, szeroki asortyment, przechowywanie leków we właściwych warunkach oraz długie daty ich ważności.

W naszej ofercie internetowej znajdziecie Państwo leki bez recepty, bogatą ofertę suplementów diety, kosmetyków i sprzętu medycznego. Wszystkie produkty są oryginalne i najwyższej jakości.

Zapraszamy do zapoznania się z naszą ofertą, bez potrzeby wychodzenia z domu – w razie wątpliwości czekamy na pytania. Jesteśmy do Państwa dyspozycji.

Wszelkie uwagi prosimy kierować na nasze adresy e-mail: (...)

Ponadto na ww. stronie znajdują się hasła reklamowe o treści: „Hity cenowe”, „Polecamy na prezent”. Pod linkiem „Hity cenowe” zamieszczono zdjęcia oferowanych produktów oraz dwie ceny produktów – jedną, wyższą, przekreśloną poziomą kreską obok drugiej ceny niższej, napisanej większą czcionką

Na podstawie powyższych ustaleń Śląski Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny w dniu 3 lutego 2014r. wszczął z urzędu postępowanie administracyjne w związku z podejrzeniem naruszenia art. 94a ust. 1 ustawy z dnia 6 września 2001r.-Prawo farmaceutyczne przez prowadzenie reklamy apteki i jej działalności. Jednocześnie Strona została poinformowana o przysługującym jej prawie do czynnego udziału w postępowaniu.

W dniu (...) do tutejszego inspektoratu wpłynął wniosek Strony o przesłuchanie cyt.: „osób posiadających ze strony (...) wiedzę o przedmiocie sprawy(...)” Pismem z dnia (...) Śląski Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny wskazał, że Strona w swoim wniosku nie podała nazwiska lub nazwisk osób, które powinny być zdaniem Strony przesłuchane.

Z uwagi na fakt, iż Strona nie wskazała osoby lub osób, które miałyby być przesłuchane w sprawie, o co Strona wnioskowała wcześniej, pismem z dnia (...) organ poinformował Stronę o zamiarze zakończenia postępowania oraz o prawie Strony do wypowiedzenia się przed wydaniem decyzji co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań. Strona nie skorzystała z przysługującego jej prawa. W dniu (...) sporządzono ponownie wydruki z ww. strony internetowej, potwierdzające zamieszczenie w Internecie opisanych powyżej treści reklamujących przedmiotową aptekę.

W dniach (...) sporządzono kolejne wydruki z ww. strony internetowej i stwierdzono, że pod adresem (...) otwiera się informacja o treści: (...)” a następnie „(...)”. Z uwagi na powyższe organ zwrócił się do Strony o wyjaśnienie, czy „(...)” prowadzi nadal sprzedaż wysyłkową produktów leczniczych i nadal korzysta z adresu (...). Pismem z dnia (...) (data wpływu (...)) przedsiębiorca poinformował, iż spółka (...) nie prowadzi sprzedaży wysyłkowej produktów leczniczych i tym samym nie posiada adresu internetowego dla prowadzenia tego typu działalności.

Po zapoznaniu się z całością zgromadzonego materiału dowodowego Śląski Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny stoi na stanowisku, że przedsiębiorca zamieszczając na stronie internetowej apteki „(...)” tekst:

„Tworząc serwis (...) apteka internetowa, zamierzamy skorzystać z możliwości dotarcia do większej liczby pacjentów z wykorzystaniem najnowszych rozwiązań oferując w zamian fachową obsługę oraz atrakcyjne ceny produktów.

*Naszym mottem jest: **ZDROWIE W DOBREJ CENIE.***

Personel apteki stanowi wykwalifikowaną kadrę farmaceutów, która zapewnia opiekę na wysokim poziomie. Chętnie pomagamy w rozwiązywaniu problemów zdrowotnych, gdyż zadowolenie Pacjenta jest dla nas najważniejsze. Od początku naszego istnienia konsekwentnie prowadzimy politykę gwarantującą naszym Pacjentom niski poziom cen, szeroki asortyment, przechowywanie leków we właściwych warunkach oraz długie daty ich ważności.

W naszej ofercie internetowej znajdziecie Państwo leki bez recepty, bogatą ofertę suplementów diety, kosmetyków i sprzętu medycznego. Wszystkie produkty są oryginalne i najwyższej jakości.

Zapraszamy do zapoznania się z naszą ofertą, bez potrzeby wychodzenia z domu – w razie wątpliwości czekamy na pytania. Jesteśmy do Państwa dyspozycji.

Wszelkie uwagi prosimy kierować na nasze adresy e-mail: (...)

oraz hasła reklamowe o treści: „Hity cenowe”, „Polecamy na prezent”, a także umieszczając przy zdjęciach artykułów oferowanych przez aptekę dwie ceny produktów – wyższą (przekreśloną) i niższą, naruszył zakaz prowadzenia reklamy aptek i ich działalności.

Zgodnie z art. 94a ust. 2 ustawy z dnia 6 września 2001r.-Prawo farmaceutyczne, nadzór nad przestrzeganiem ustawy w zakresie działalności reklamowej aptek, punktów aptecznych i placówek obrotu pozaaptecznego został powierzony wojewódzkim inspektorom farmaceutycznym. Z art. 94a ust. 1 powyższej ustawy wynika, że: „zabroniona jest reklama aptek i punktów aptecznych oraz ich działalności. Nie stanowi reklamy informacja o lokalizacji i godzinach pracy apteki lub punktu aptecznego.” Na podstawie art. 94a ust. 3 upoważniono wojewódzkiego inspektora farmaceutycznego do wydawania decyzji administracyjnych, nakazujących zaprzestanie takiej działalności.

Art. 94a ust. 1 ustawy-Prawo farmaceutyczne nie definiuje reklamy działalności aptek. W związku z powyższym za zasadne należy uznać sięgnięcie do definicji reklamy aptek, przyjętej w orzecznictwie sądów administracyjnych, którą te sądy posługiwały się w uzasadnieniach. Zgodnie z taką definicją, **za reklamę apteki należy uznać wszelkie działania polegające na informowaniu i zachęcaniu do zakupu produktu leczniczego lub wyrobu medycznego w danej aptece lub punkcie aptecznym, mające na celu zwiększenie ich sprzedaży** (wyrok WSA 14 maja 2008r., sygn. akt VII SA/Wa 2215/07 LEX nr 477210, wyrok WSA z 20 września 2010r., sygn. akt VI SA/Wa 838/10, LEX nr 759762). W podanym orzecznictwie dotyczącym pojęcia reklamy nie ograniczono istoty reklamy do samego „przekazu” lub „komunikatu”. Zwrócono uwagę, iż elementem rozstrzygającym o reklamowym charakterze danego działania jest w szczególności cel – czyli **zwiększenie sprzedaży danej apteki**. Z powyższego wynika, że **jakiegokolwiek działanie skłaniające do zakupów** produktów leczniczych i innych artykułów **w konkretnej aptece** może zostać uznane **za mające charakter reklamowy**. Z powyższego wynika, że aby działania mogły być uznane za reklamę **muszą zawierać element zachęcania** do zakupu – np. poprzez wskazanie, że korzystanie z usług apteki niesie za sobą jakieś dodatkowe korzyści oraz muszą zachęcać do korzystania z usług w konkretnej aptece. Ważne jest, aby dana aktywność była bezpośrednio prowadzona **lub powiązana z daną placówką**. Reklamą działalności apteki będzie więc zamiar przyciągnięcia potencjalnych klientów do apteki w celu dokonania w niej zakupów – **niezależnie od form i metod prowadzenia reklamy** oraz użytych do jej realizacji środków – jeżeli jej celem jest zwiększenie sprzedaży produktów leczniczych lub wyrobów medycznych (vide wyrok WSA w Warszawie z dnia 17 października 2008r., sygn. akt VII SA/WA 69/08). Z przedstawionych powyżej ujęć reklamy wynika jednoznacznie, że elementem rozstrzygającym o reklamowym charakterze działania jest jego cel czyli zwiększenie sprzedaży w danej aptece.

Hasła reklamowe: „*Hity cenowe*”, „*Polecamy na prezent*”, a także dwie ceny – wyższa, przekreślona i druga niższa (przy produktach oferowanych jako hity cenowe) bezspornie wskazują na korzyści, jakie może uzyskać pacjent dokonując zakupów w tej aptece.

Tekst zamieszczony na stronie internetowej opisuje usługi świadczone przez aptekę w taki sposób, który zdecydowanie ma na celu wyróżnienie jej z grona innych aptek, prowadzących taką samą działalność. Podkreślanie wyjątkowości apteki: „*(...)Personel apteki stanowi wykwalifikowaną kadrę farmaceutów, która zapewnia opiekę na wysokim poziomie(...)*Prowadzimy politykę gwarantującą naszym Pacjentom niski poziom cen, szeroki asortyment, przechowywanie leków we właściwych warunkach oraz długie daty ich ważności. *(...)Wszystkie produkty są oryginalne i najwyższej jakości(...)*” sugeruje, że inne apteki nie świadczą usług na tak wysokim poziomie, jak apteka prowadzona przez Stronę. Organ wskazuje, że np. obowiązek przechowywania leków we właściwych warunkach dotyczy wszystkich podmiotów uczestniczących w obrocie produktami leczniczymi. Powyższe stwierdzenia zamieszczone na stronie internetowej mogą wprowadzać pacjentów w błąd i sugerować, że w innych aptekach nie zagwarantowano właściwych warunków przechowywania leków. Takie działania, a także sformułowania: „*zdrowie w dobrej cenie*”, „*atrakcyjne ceny produktów*”, bezspornie mają na celu wyróżnienie apteki i zachęcenie jak największej liczby pacjentów do skorzystania z jej usług.

Śląski Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny uznał, iż opisane powyżej działania stanowią zabronioną reklamę działalności aptek, o której mowa w art. 94a ust. 1 ustawy z dnia 6 września 2001r.-Prawo farmaceutyczne. Mając na uwadze powyższe, a także w związku z treścią cytowanych powyżej przepisów oraz utrwalonym orzecznictwem sądów

administracyjnych odnośnie reklamy nie ulega wątpliwości fakt naruszenia przez przedsiębiorcę prowadzącego przedmiotową aptekę, zakazu reklamy aptek i ich działalności. W związku z powyższymi ustaleniami, Śląski Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny jest zobligowany treścią art. 94a ust. 3 ustawy-Prawo farmaceutyczne do wydania niniejszej decyzji.

Zgodnie z art. 105 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960r.-Kodeks postępowania administracyjnego, gdy postępowanie administracyjne z jakiegokolwiek przyczyny stało się bezprzedmiotowe w całości albo w części, organ administracji publicznej wydaje decyzję o umorzeniu postępowania odpowiednio w całości albo w części. Wydruki ze strony internetowej (...), sporządzone w dniach (...). wskazały, że pod ww. adresem nie funkcjonuje już strona internetowa apteki „(...)”, co pismem z dnia (...). potwierdził również przedsiębiorca. Z uwagi na fakt, iż teksty reklamowe będące powodem wszczęcia niniejszego postępowania, zostały wraz ze stroną internetową ww. apteki usunięte, Śląski Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny postanowił umorzyć w całości przedmiotowe postępowanie.

Zgodnie z art. 129b ust. 1 ustawy-Prawo farmaceutyczne, karze pieniężnej w wysokości do 50 tysięcy złotych podlega ten, kto wbrew przepisom art. 94a prowadzi reklamę apteki, punktu aptecznego, placówki obrotu pozaaptecznego oraz ich działalności. Treść art. 129b ust. 2 ustawy Prawo farmaceutyczne, który brzmi: *„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”*, nakłada na wojewódzkiego inspektora farmaceutycznego obowiązek wymierzenia kary pieniężnej, pozostawiając uznaniu wojewódzkiego inspektora farmaceutycznego nie to, czy nałożyć karę pieniężną, lecz jedynie wysokość nałożonej kary. Wskazać należy, iż cytowane przepisy nie przewidują żadnych okoliczności faktycznych, które upoważniałyby wojewódzkiego inspektora farmaceutycznego do zaniechania zastosowania kary administracyjnej w przypadku stwierdzenia, że naruszenie art. 94a ustawy Prawo farmaceutyczne miało miejsce, nawet jeżeli przedsiębiorca od naruszenia tego przepisu już odstąpił.

W niniejszym postępowaniu potwierdzono prowadzenie reklamy przedmiotowej apteki i jej działalności przez przedsiębiorcę (...). Mając na uwadze powyższe, organ wymierzył przedsiębiorcy karę pieniężną w wysokości (...) złotych (słownie (...) złotych). Ustalając wymiar kary Śląski Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny uwzględnił stopień, okres oraz okoliczności naruszenia ustawy, a także fakt, że jest to pierwsze naruszenie przez przedsiębiorcę przepisów dotyczących zakazu prowadzenia reklamy aptek, stwierdzone przez Śląskiego Wojewódzkiego Inspektora Farmaceutycznego, oraz to, że przedsiębiorca usunął stronę internetową apteki wraz z reklamującymi aptekę tekstami i poinformował, że ww. apteka nie prowadzi już sprzedaży wysyłkowej produktów leczniczych.

Organ uznał za udowodnione prowadzenie reklamy apteki o nazwie „(...)” w (...) co najmniej od dnia (...) tj. od dnia otrzymania zawiadomienia o prowadzeniu reklamy do dnia (...) tj. do dnia wpływu pisma, w którym przedsiębiorca potwierdził, że nie posługuje się adresem internetowym (...) oraz, że apteka zrezygnowała z prowadzenia sprzedaży wysyłkowej produktów leczniczych. Ponadto Śląski Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny stoi na stanowisku, że przedsiębiorca prowadził reklamę przy użyciu środków zapewniających dotarcie do nieograniczonej liczby pacjentów (za pośrednictwem Internetu) oraz w sposób wyróżniający aptekę z ogółu innych aptek prowadzących taką samą działalność, co miało na celu zachęcenie jak największej liczby pacjentów do skorzystania z jej usług.

Wymierzona kara jest, zdaniem Śląskiego Wojewódzkiego Inspektora Farmaceutycznego, adekwatna do stopnia dokonanego naruszenia zakazu prowadzenia niedozwolonej reklamy apteki i jej działalności i wymierzona została w dolnych granicach ustawowej wysokości kary. Organ wskazuje ponadto, że Strona jako przedsiębiorca, jest profesjonalnym uczestnikiem obrotu prawnego, co szczególnie zobowiązuje ją do przestrzegania przepisów regulujących prowadzenie danej działalności (w tym również art. 94a ust. 1a ustawy-Prawo farmaceutyczne), a także obliguje do ponoszenia odpowiedzialności za dokonane przez nią naruszenia. Organ wskazuje ponadto, iż wymiar kary ma na celu nadanie jej roli prewencyjnej, która ma jednocześnie zapobiec ponownemu naruszeniu zakazu reklamy aptek i ich działalności. Należy również wskazać, iż kara musi być dotkliwa dla przedsiębiorcy z uwagi na fakt pełnienia funkcji represyjnej, jednakże dolegliwość ta musi być możliwa do spełnienia.

Mając powyższe na uwadze zdecydowano jak wyżej.

Pouczenie

Od niniejszej decyzji służy stronie odwołanie do Głównego Inspektora Farmaceutycznego w Warszawie. Odwołanie należy wnieść za pośrednictwem Śląskiego Wojewódzkiego Inspektora Farmaceutycznego w Katowicach w terminie 14 dni od doręczenia decyzji.

Należoną karę należy uiścić w terminie 7 dni od dnia, w którym decyzja stała się ostateczna, na konto Wojewódzkiego Inspektoratu Farmaceutycznego w Katowicach: NBP o/o Katowice 03 1010 1212 0051 2222 3100 0000.

Otrzymują:

1. adresat
2. a/a