

**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, 18 czerwca 2014r.

DNAiH.8523.44.2014

(...)

**DECYZJA**

Na podstawie art. 94a ust. 2 i 3 w związku z art. 94a ust. 1 i art. 129b ust. 1 i 2 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 reklamy apteki ogólnodostępnej o nazwie „(...)”, zlokalizowanej w (...) przy ul. (...), przez przedsiębiorcę (...),

- 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 [www\(...\)](#), w zakładce „Apteka (...)”, informacji o treści: „*W stałej ofercie apteki (...) dostępne są leki*” oraz listy zawierającej 6 nazw produktów leczniczych, tj.(...) wraz z ich krótkim opisem, **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 (...)złoty (słownie (...) złotych).

**Uzasadnienie**

W dniu (...) do Wojewódzkiego Inspektoratu Farmaceutycznego w Katowicach wpłynęło zawiadomienie o podejrzeniu prowadzenia reklamy apteki ogólnodostępnej zlokalizowanej w (...) przy ul. (...) poprzez informowanie na stronie internetowej [www\(...\)](#), jakie leki są dostępne w ofercie apteki.

Na podstawie powyższego zawiadomienia podjęto czynności wyjaśniające i w dniu (...) sporządzono wydruki z ww. strony internetowej. Analizując ich treść stwierdzono, że w zakładce „Apteka (...)” zamieszczono dane apteki, tj. jej nazwę, godziny otwarcia, telefon i adres e-mailowy. Pod danymi apteki zamieszczono tekst: „*W stałej ofercie apteki (...) dostępne są leki:*”, a poniżej wymieniono sześć produktów leczniczych, tj. (...) i zamieszczono krótki opis ww. leków (substancja czynna, zastosowanie)

Na podstawie powyższych ustaleń Śląski Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny w dniu (...) 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 wpłynęło pismo Strony informujące, iż w dniu otrzymania zawiadomienia Śląskiego Wojewódzkiego Inspektora Farmaceutycznego o wszczęciu postępowania administracyjnego, tj. (...), wszystkie sporne materiały zostały przez administratora strony internetowej usunięte.

Aby potwierdzić powyższe, w dniu (...) sporządzono ponownie wydruki ze strony internetowej [www\(...\)](#) i stwierdzono, że tekst: „*W stałej ofercie apteki (...) dostępne są leki.*” oraz lista leków wraz z ich opisami zostały usunięte.

Pismem z dnia (...) Śląski Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny poinformował przedsiębiorcę prowadzącego powyższą aptekę o przysługującym mu przed wydaniem decyzji prawie do wypowiedzenia się, co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań.

W dniu (...) do tutejszego inspektoratu wpłynął wniosek Strony o udostępnienie do wglądu akt sprawy i w tym samym dniu (...), prezes zarządu (...) Sp. z o.o., dokonał przeglądu dokumentów zebranych w sprawie.

Po zapoznaniu się z całością zgromadzonego materiału dowodowego Śląski Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny stoi na stanowisku, że przedsiębiorca zamieszczając na stronie internetowej (...) w zakładce „Apteka (...)” listę sześciu leków wraz z ich opisem, oferowanych przez aptekę, 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 ***jakikolwiek 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.

Zamieszczenie w internecie informacji o oferowanych przez aptekę produktach leczniczych bezspornie miało na celu skierowanie pacjentów właśnie do tej apteki. Śląski Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny wskazuje, że jedynie informacja o lokalizacji i godzinach pracy apteki nie stanowi reklamy apteki, zatem Strona, podając na stronie internetowej listę oferowanych przez aptekę leków, niewątpliwie miała na celu wyróżnienie jej od grupy innych aptek. Organ uważa, iż Strona poprzez swoje działania, kierowała informacje o swojej ofercie do pacjentów, głównie leczących się w tzw. klinikach „wspomaganego rozrodu” wskazując swoją aptekę jako miejsce zakupu potrzebnych tym pacjentom leków. Powyższe mogło mieć wpływ na wielkość sprzedaży w tej aptece, gdyż pacjenci realizując receptę na ww. leki, mogli również dokonać zakupów innych artykułów dostępnych w aptece.

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. Strona poinformowała organ o usunięciu kwestionowanych materiałów ze strony internetowej (data wpływu pisma (...)), co potwierdziły wydruki z ww. strony sporządzone w dniu (...) Z uwagi na fakt, iż tekst reklamujący aptekę oraz lista leków, będące powodem wszczęcia niniejszego postępowania, zostały przez przedsiębiorcę 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 ze strony internetowej (...) listę leków oraz tekst reklamujący aptekę i jej działalność.

Organ uznaje za udowodnione prowadzenie reklamy apteki o nazwie „(...)” zlokalizowanej w (...) przy ul. (...) przez okres około 1 miesiąca, tj. co najmniej od dnia (...), tj. od dnia otrzymania zawiadomienia o prowadzeniu reklamy, do dnia (...), tj. do dnia wpływu pisma, w którym przedsiębiorca poinformował o usunięciu spornych materiałów z ww. strony internetowej. 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, co miało na celu zachęcenie 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, iż wymiar kary ma na celu nadanie jej roli prewencyjnej, która ma jednocześnie zapobiec ponownemu naruszeniu zakazu reklamy aptek i ich działalności.

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.

Nałożoną 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