

**Śląski Wojewódzki
Inspektor Farmaceutyczny
w Katowicach**

40-074 Katowice, ul. Raciborska 15

Katowice, 08.12.2016 r.

DNA.8523.14.2016

(...)

D E C Y Z J A

Na podstawie art. 105 § 1, w związku z art. 104 § 1 i art. 107 § 1 i § 3 ustawy z dnia 14 czerwca 1960r.-Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2016r., poz. 23 ze zm.), oraz 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.), po przeprowadzeniu postępowania administracyjnego wszczętego z urzędu w dniu (...). wobec (...) Śląski Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny w Katowicach,

umarza w całości

postępowanie administracyjne wszczęte z urzędu w sprawie podejrzenia naruszenia art. 94a ust. 1 ustawy-Prawo farmaceutyczne, poprzez prowadzenie reklamy apteki ogólnodostępnej o nazwie (...), poprzez zamieszczenie na portalu społecznościowym Facebook informacji o treści:

„Apteka internetowa (...) – (...), tanie lekarstwa, (...) tania apteka.”

pod linkiem:

(...) dostępnym według zawiadamiającego, pod menu wysuwany z boku strony internetowej powyższej apteki, prowadzącej sprzedaż wysyłkową produktów leczniczych za pośrednictwem Internetu ((...)).

U z a s a d n i e

W dniu (...). do tutejszego inspektoratu wpłynęło pismo Mazowieckiego Wojewódzkiego Inspektora Farmaceutycznego, przekazujące wiadomość elektroniczną z dnia (...)w sprawie zawiadomienia o podejrzeniu prowadzenia reklamy apteki. Wiadomość dotyczyła apteki o nazwie „(...)”, prowadzącej sprzedaż wysyłkową produktów leczniczych za pośrednictwem strony internetowej (...)Zawiadamiający wskazał, iż z boku strony można rozwinąć zakładkę z Facebookiem, pod którą znajduje się informacja, że apteka powyższa ma w swojej ofercie tanie leki. Do zawiadomienia dołączono print screen ww. strony.

Pismem z dnia (...). przesłanym pocztą elektroniczną Śląski Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny zwrócił się do zawiadamiającego o uzupełnienie danych, tj. o podanie adresu internetowego, pod którym powyższa informacja o ofercie apteki jest dostępna.

W dniu (...). do tutejszego inspektoratu wpłynęło pocztą elektroniczną pismo, w którym zawiadamiający wskazał, iż print screen został wykonany po naciśnięciu klawisza Facebook znajdującego się na wysuwany z boku menu na stronie (...) oraz podał dokładny link, pod którym znajduje się tekst reklamujący „(...)”:

(...)

W dniu (...). sporządzono wydruk wiadomości zamieszczonej pod ww. podanym linkiem.

Dokonując analizy powyższych materiałów, tj. przesłanego wraz z zawiadomieniem print screenu oraz powyższego wydruku, stwierdzono, że obydwa wydruki przedstawiają reklamę (...) (w formie zdjęcia), pod którym zamieszczono tekst: „*Apteka internetowa (...)tanie lekarstwa, (...) tania apteka.*”

W dniu (...). sporządzono wydruki ze strony internetowej (...) w celu potwierdzenia informacji podanych w zawiadomieniu, dotyczących możliwości otwarcia informacji o ofercie apteki, zawierającej sformułowania o tanich lekach i taniej aptece, z wysuwanego z boku strony menu „Facebook”. Wykonane próby przejścia ze strony internetowej apteki „(...)” w (...) na stronę portalu społecznościowego Facebook nie potwierdziły możliwości otwarcia informacji o ofercie apteki zamieszczonej pod wskazanym wyżej linkiem. Po naciśnięciu klawisza „Facebook” na stronie ukazuje się informacja o treści: „*Błąd: to nie jest prawidłowy adres URL strony na Facebooku.*”

W związku z otrzymanym zawiadomieniem o podejrzeniu prowadzenia reklamy apteki, pismem z dnia (...) Śląski Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny w Katowicach zawiadomił przedsiębiorcę, prowadzącego aptekę o nazwie „(...)”, zlokalizowaną w (...), o wszczęciu z urzędu postępowania administracyjnego w sprawie podejrzenia naruszenia art. 94a ust. 1 ustawy-Prawo farmaceutyczne poprzez zamieszczenie na portalu społecznościowym Facebook informacji o treści:

„*Apteka internetowa (...)tanie lekarstwa, (...) tania apteka.*”
pod linkiem:

(...) dostępnym według zawiadamiającego, pod menu wysuwającym z boku strony internetowej powyższej apteki, prowadzącej sprzedaż wysyłkową produktów leczniczych za pośrednictwem Internetu (...). Jednocześnie strona została poinformowana o prawie do czynnego udziału w postępowaniu. Strona nie zajęła stanowiska w sprawie.

Z uwagi na pisemne pełnomocnictwo do reprezentowania strony we wszystkich sprawach toczących się przez Śląskim Wojewódzkim Inspektorem Farmaceutycznym, złożone w tutejszym inspektoracie w dniu (...), pismem z dnia (...). Śląski Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny zawiadomił pełnomocnika strony o wszczęciu niniejszego postępowania.

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

W dniu (...). do tutejszego inspektoratu wpłynęło pismo, w którym pełnomocnik strony poinformował, iż w przedmiotowej sprawie nie jest pełnomocnikiem (...)

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

W dniu (...). do tutejszego inspektoratu wpłynęło pismo, w którym strona oświadczyła, że rzekoma treść reklamowa nigdy i w żadnym czasie nie była umieszczona na żadnej stronie apteki, a twierdzenia zawiadamiającego w tym zakresie są całkowicie sprzeczne ze stanem faktycznym, gdyż nie ma żadnego wysuwanego komunikatu.

Ponadto strona wskazała, iż dokonała szeregu sprawdzeń, czy następuje takie wyświetlenie reklamy (ostatnie w dniu (...)) i nie stwierdziła takiej okoliczności, gdyż po kliknięciu na łącze „Facebook” (z lewej strony ekranu) wyświetla się komunikat o błędzie, a po kliknięciu w małe łącze „Facebook” wyświetla się jedynie krótka informacja o możliwościach kontaktu z apteką.

Ponadto strona wskazała, iż pierwszego sprawdzenia informacji dokonała w dniu doręczenia zawiadomienia o wszczęciu postępowania i już w tym dniu komunikat taki nie wyświetlał się.

W związku z powyższym strona wniosła o umorzenie postępowania jako bezprzedmiotowego.

W dniu (...). dokonano sprawdzenia strony internetowej (...) oraz sporządzono wydruki. Stwierdzono, że na stronie głównej pod reklamą (w formie zdjęcia) (...) nie zamieszczono żadnego tekstu. Dokonano również sprawdzenia informacji na portalu Facebook, dotyczących apteki (...). Wyszukując i przeglądając dostępne profile, związane z podaną nazwą i lokalizacją apteki – (...), nie stwierdzono żadnych wpisów ani tekstów dotyczących ww. apteki.

W dniu (...). dokonano ponownego sprawdzenia strony internetowej (...) oraz sporządzono wydruki. Dokonując analizy ich treści stwierdzono, że otwierając łącze „Facebook” umieszczone w zakładce „Kontakt” otwiera się informacja o treści: *„Kontakt – Apteka internetowa (...) – leki, lekarstwa, sklep, sprzedaż leków (...) kontakt telefoniczny z obsługa apteki jest możliwy w godzinach od 8.00 d.”* Stwierdzono również, że otwierając łącze „Facebook” znajdujące się z lewej strony ekranu, pojawia się komunikat o treści: *„Błąd: to nie jest prawidłowy adres URL strony na Facebooku”*.

Dokonując analizy zgromadzonego w sprawie materiału dowodowego oraz wyników przeprowadzonych czynności w niniejszym postępowaniu Śląski Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny uznał, że materiał ten nie daje podstaw do uznania, iż doszło do naruszenia art. 94a ust.1 ustawy-Prawo farmaceutyczne przez (...) poprzez zamieszczenie na portalu społecznościowym Facebook informacji o treści:

„Apteka internetowa (...) tanie lekarstwa, (...) tania apteka.”

pod linkiem:

(...) dostępnym według zawiadamiającego, pod menu wysuwającym z boku strony internetowej powyższej apteki, prowadzącej sprzedaż wysyłkową produktów leczniczych za pośrednictwem Internetu (.....).

Wbrew twierdzeniom zawiadamiającego, powyższa informacja zawierająca sformułowania „tanie lekarstwa”, „tania apteka”, nie jest dostępna z poziomu strony internetowej (...) za pośrednictwem której przedmiotowa apteka prowadzi sprzedaż wysyłkową produktów leczniczych. Dokonane w toku postępowania sprawdzenia ww. strony (potwierdzone wydrukami z (...)) nie potwierdziły zarzutu, iż pod łączem „Facebook” znajdującym się na stronie apteki, wyświetla się informacja zawierająca sformułowania „tanie lekarstwa”, „tania apteka”, które mogą stanowić niedozwoloną reklamę apteki.

Zgodnie z art. 105 § 1 ustawy-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.

Bezprzedmiotowość postępowania, o której stanowi ww. przepis zachodzi w sytuacji, gdy w świetle prawa materialnego i ustalonego stanu faktycznego brak jest sprawy administracyjnej mogącej być przedmiotem postępowania. Sprawa administracyjna jest bezprzedmiotowa, gdy nie ma materialno prawnych podstaw do władczej, w formie decyzji administracyjnej, ingerencji organu administracyjnego.

Zaznaczyć należy, iż w przedmiotowej sprawie pojawiły się wątpliwości organu co do wypełnienia przez stronę znamion zakazu reklamy. Materiał dowodowy, którym dysponował organ w przedmiotowym postępowaniu, tj. wydruki ze strony internetowej (...) nie potwierdził, aby kwestionowany tekst, dotyczący apteki internetowej „(...) zawierający sformułowania „tanie lekarstwa”, „tania apteka”, był dostępny z ww. strony internetowej.

Tym samym brak było wiarygodnych dowodów, które wskazywałyby na naruszenie przez stronę zakazu prowadzenia reklamy apteki.

Z dotychczasowego orzecznictwa wynika, iż gdyby inicjatywa dowodowa prowadzona w toku postępowania, nie przyniosła oczekiwanych rezultatów i pozostałyby niedające się usunąć wątpliwości, należy je rozstrzygnąć na korzyść strony. W związku z tym, Śląski Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny w Katowicach, w oparciu o zgromadzony w postępowaniu materiał dowodowy, nie dysponując dowodami przeciwnymi, zdecydował o umorzeniu w całości niniejszego postępowania.

Mając powyższe na uwadze zadecydowano 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.

Otrzymują:

1. adresat
2. a/a