

WIF.WA.II.8523.2.2019.MA  
IK: 68035

## DECYZJA

- I. Na podstawie art. 105 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. – Kodeks postępowania administracyjnego (t.j. Dz.U. 2018 poz. 2096 z późn. zm.), zwanej dalej: „kpa”, w postępowaniu administracyjnym, dotyczącym przedsiębiorcy zwanego dalej „Stroną”), Mazowiecki Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny **umarza postępowanie w części dotyczącej nakazu zaprzestania prowadzenia reklamy** apteki ogólnodostępnej o nazwie: zlokalizowanej w przy ul. w postaci:
- 1) oznakowania części leków kartkami, przedstawiającymi cenę wybranego produktu wraz z jego nazwą oraz napis o treści „Super Cena”,
  - 2) oznakowanie kosza w którym znajdowały się produkty lecznicze oraz suplementy diety kartkami, zawierającymi napisy o treści: „ poleca” oraz „- 50 %”
- ze względu na bezprzedmiotowość postępowania w przedstawionym zakresie.
- II. Na podstawie art. 129b ust. 1 i 2 ustawy z dnia 6 września 2001 r. – Prawo Farmaceutyczne (t.j. Dz.U. 2019 poz. 499 z późn. zm.), zwanej dalej „ustawą Prawo farmaceutyczne”, Mazowiecki Wojewódzki Inspektor Farmaceutycznych, **nakłada na Stronę karę pieniężną w wysokości 10 000 zł (dziesięciu tysięcy złotych 0/100)** z tytułu naruszenia zakazu reklamy apteki, o którym mowa w art. 94a ust. 1 ustawy Prawo farmaceutyczne w zakresie czynności, przedstawionych w części I sentencji decyzji w pkt 1) i 2), płatną do budżetu państwa.

## UZASADNIENIE

W wyniku przeprowadzonej, na podstawie upoważnienia nr 9 z dnia 11 stycznia 2019 r., przez inspektora farmaceutycznego z Wojewódzkiego Inspektoratu Farmaceutycznego Delegatura w Ciechanowie, kontroli doraźnej bez zawiadomienia z dnia 22 stycznia 2019 r., w zakresie prowadzenia reklamy apteki oraz sporządzania leków recepturowych i wydawania produktów leczniczych w aptece ogólnodostępnej o nazwie: zlokalizowanej w Makowie Mazowieckim przy ul. dokonano ustaleń, przedstawionych w protokole znak: WIF.CIE.8521.2.17.2018, podpisanym w dniu 22 stycznia 2019 r.

Pismem z dnia 1 lutego 2019 r., znak: WIF.WA.II.8523.2.2019.MA, Organ poinformował Stronę o wszczęciu z urzędu postępowania administracyjnego w przedmiocie nieprawidłowości, stwierdzonych podczas przeprowadzenia ww. kontroli, w zakresie prowadzenia reklamy apteki ogólnodostępnej o nazwie: zlokalizowanej w przy ul.

Następnie pismem z dnia 15 marca 2019 r., Organ wystosował do Strony pismo informujące o zamiarze zakończenia postępowania, w przedmiocie nieprawidłowości, stwierdzonych podczas przeprowadzenia ww. kontroli, w zakresie prowadzenia reklamy apteki ogólnodostępnej ww. apteki.

Zarówno w zawiadomieniu o wszczęciu postępowania z dnia 1 lutego 2019 r., oraz w piśmie informującym o zakończeniu postępowania z dnia 15 marca 2019 r., Organ pouczył Stronę o prawie do czynnego udziału w każdym stadium postępowania, możliwości wypowiedzenia się co do zebranych dowodów i materiałów, jak również przeglądania akt sprawy i brania udziału w przeprowadzeniu dowodu.

Do dnia wydania niniejszej decyzji, Strona nie złożyła dodatkowych wyjaśnień, nie zgłosiła żadnych nowych wniosków dowodowych i żądań jak również nie skorzystała z możliwości przeglądania akt sprawy.

**Po przeanalizowaniu całego, zebranego na dzień wydania decyzji materiału dowodowego, Mazowiecki Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny zważył co następuje:**

Na podstawie przeprowadzonej kontroli doraźnej bez zawiadomienia, w niniejszym postępowaniu spółce , , zarzucono prowadzenie zakazanej reklamy apteki w postaci:

- 1) oznakowania części leków kartkami, przedstawiającymi cenę wybranego produktu wraz z jego nazwą oraz napis o treści „Super Cena”, np. Mleko Bebilon z Pronutra+, Strepsils Intensive 24 tabl., Baldavian Noc, Radirex Max kaps. twarde,
- 2) oznakowania kosza w którym znajdowały się produkty lecznicze oraz suplementy diety kartkami, zawierającymi napisy o treści: „ poleca” oraz „- 50 %”.

Zgodnie z treścią art. 94a ust. 1, 2 i 3 ustawy Prawo farmaceutyczne zabroniona jest reklama aptek i punktów aptecznych oraz ich działalności. Przywołany przepis nie definiuje pojęcia reklamy apteki, wskazując jedynie działania które nimi nie są. Zgodnie z tym reklamy nie stanowi jedynie informacja o lokalizacji i godzinach pracy apteki lub punktu aptecznego. Mazowiecki Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny sprawuje nadzór nad przestrzeganiem przepisów ustawy Prawo farmaceutyczne w zakresie działalności reklamowej aptek, punktów aptecznych i placówek obrotu poza aptecznego. W razie uzyskania informacji o prowadzeniu reklamy apteki lub punktu aptecznego, na podstawie art. 94a ust. 3 ustawy Prawo farmaceutyczne, Organ nakazuje w drodze decyzji zaprzestanie jej prowadzenia.

Odnosząc się do zarzutów, wymienionych w części I sentencji decyzji w pkt 1) i 2), należy rozstrzygnąć czy widoczna na obu kartkach treść, stanowi zwykłą, dopuszczalną prawem informację czy też treść ta stanowi ukrytą reklamę.

W ocenie Organu umieszczenie w aptece kartek o ww. treści, miało na celu przyciągnięcie do apteki jak największej liczby potencjalnych pacjentów w celu zwiększenia jej obrotów. Omawiane kartki były w kolorze żółtym a znajdujące się na nich napisy o dużej, pogrubionej czcionce, miały kolor czarny. W rezultacie pod względem wizualnym zastosowane elementy mogły z łatwością przykuć uwagę potencjalnych pacjentów odwiedzających aptekę, którzy widząc podaną treść, mogli by ją uznać za zachętę do nabycia, oznaczonych nimi, produktów.

Wyrokiem z dnia 2 października 2007 r. sygn. akt: II CSK 289/07 , OSNC 2008, nr 12, poz. 140 dotyczącego reklamy działalności apteki Sąd Najwyższy stwierdził, że: (...) *Powszechnie przyjmuje się, że reklamą są wszelkie formy przekazu, w tym także takie, które nie zawierają w sobie elementów ocennych ani zachęcających do zakupu, mogą jednak zostać przyjęte przez ich odbiorców jako zachęta do ich kupna (...).*

Natomiast zgodnie z treścią wyroku Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego z dnia 3 sierpnia 2018 r., znak: VI SA/WA 563/18 Sąd orzekł iż: (...) *Nie ulega zatem wątpliwości, że reklama apteki/punktu aptecznego może przyjmować różne formy takiego zachęcania (w tym sugerujące, że ceny produktów w niej oferowanych są inne niż ceny produktów w innych aptekach): poprzez ulotki, foldery, wywieszki, promocje cenowe, i temu podobne działania, które mają na celu przyciągnięcie potencjalnych klientów do dokonania zakupu produktu lub wyrobu leczniczego w konkretnej aptece, zwiększenia konsumpcji tych produktów, a przez to informowanie potencjalnych klientów o preferencjach obowiązujących w aptece, co z kolei ma zachęcać ich do korzystania z tej właśnie apteki (...).*

Powyższe udowadnia, iż odnośnie zarzutów wymienionych w części I sentencji decyzji w pkt 1) i 2) Strona, prowadziła ukrytą reklamę apteki, czym naruszyła dyspozycję art. 94a ust. 1 ustawy Prawo farmaceutyczne.

Organ jest w posiadaniu informacji, zgodnie z którą po przeprowadzeniu kontroli, usunięto wszystkie elementy niedozwolonej reklamy apteki i w związku z tym postępowanie w przedmiocie nakazu zaprzestania prowadzenia reklamy apteki, określonej w części I sentencji decyzji w pkt 1) - 2) stało się bezprzedmiotowe.

Zgodnie z dyspozycją art. 105 § 1 kpa gdy postępowanie z jakiegokolwiek przyczyny stało się bezprzedmiotowe w całości albo części, organ administracji publicznej wydaje decyzję o umorzeniu postępowania odpowiednio w całości albo w części.

Bezprzedmiotowość postępowania, o której mowa w art. 105 kpa, zachodzi w sytuacjach, gdy w świetle prawa materialnego i ustalonego stanu faktycznego brak jest sprawy administracyjnej mogącej być przedmiotem postępowania. Sprawa administracyjna jest bezprzedmiotowa, gdy nie ma materialnych podstaw do władczej, w formie decyzji administracyjnej, ingerencji organu administracyjnego. W takim przypadku jakiegokolwiek rozstrzygnięcie merytoryczne, pozytywne czy negatywne, staje się prawnie niedopuszczalne.

W ocenie Organu, w przedmiotowej sprawie, zaistniała przesłanka bezprzedmiotowości postępowania ponieważ Strona usunęła elementy niedozwolonej reklamy apteki, po zakończeniu przeprowadzania kontroli doraźnej w aptece.

### **Kara Pieniężna**

Zgodnie z treścią art. 129b ust. 1 i 2 ustawy Prawo farmaceutyczne karze pieniężnej w wysokości do 50 000 złotych podlega ten kto wbrew przepisom art. 94a prowadzi reklamę apteki, punktu aptecznego, placówki obrotu poza aptecznego oraz ich działalności. 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.

Nałożenie kary pieniężnej za naruszenie przepisów o zakazie prowadzenia reklamy apteki ma charakter obligatoryjny, toteż Mazowiecki Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny jako Organ I instancji w niniejszym postępowaniu nie ma możliwości odstąpienia od jej nałożenia na Stronę.

#### Biorąc pod uwagę powyższe okoliczności Organ ustalił następujące fakty:

- Kartki zawierające nazwy produktów wraz z cenami oraz zawierające napis: „SUPER CENA”, znajdowały się w aptece w miejscu łatwo widocznym. Zastosowane motywy tzn. żółty kolor kartek w połączeniu z wyrazami w kolorze czarnym o dużej czcionce spowodowały, że kartki te mogły zostać z łatwością zauważone przez potencjalnych pacjentów apteki, którzy po zapoznaniu się z ich treścią mogli odebrać ją jako zachętę do nabycia, wskazanych produktów.
- Kosz w którym umieszczone były produkty lecznicze oraz suplementy diety oraz umieszczone na nim kartki z napisami: „poleca” oraz „- 50 %” również były wyraźnie widoczne oraz znajdowały się w łatwo dostępnym dla pacjentów miejscu.
- Strona po przeprowadzeniu przez inspektora kontroli doraźnej bez zawiadomienia, usunęła ww. elementy świadczące o prowadzeniu niedozwolonej reklamy apteki.

Z pozostałych przesłanek, mających wpływ na wymiar kary należy mieć na uwadze następujące okoliczności:

- Prowadzona reklama dotyczyła tylko jednej apteki,

- Przedmiotem postępowania było kilka typów naruszenia art. 94a ust. 1 ustawy Prawo farmaceutyczne;
- Przedsiębiorca, prowadzący działalność gospodarczą w formie apteki ma obowiązek stosować się do przepisów regulujących ten rodzaj działalności a w szczególności do przepisów ustawy Prawo farmaceutyczne odnoszących się do reklamy apteki.

**Mając na względzie wskazane powyżej przesłanki mające wpływ na wymiar kary pieniężnej, Mazowiecki Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny nałożył na Stronę karę pieniężną w wysokości 10 000 zł.**

### **Rygor natychmiastowej wykonalności**

Zgodnie z treścią art. 94a ust. 4 ustawy Prawo farmaceutyczne decyzji, która nakazuje zaprzestanie prowadzenia reklamy apteki i punktu aptecznego oraz ich działalności nadaje się rygor natychmiastowej wykonalności. Powyższy art. nie pozostawia Organowi swobody w kwestii nałożenia na decyzję rygoru natychmiastowej wykonalności decyzji, lecz z jego treści wynika wprost, że Organ jest wręcz zobligowany do nadania decyzji ww. rygoru.

Mając na uwadze powyższe okoliczności, Organ orzekł jak we wstępie.

### **Pouczenie**

Od decyzji służy, stronie zgodnie z art. 127 § 1 i 2 oraz art. 129 § 1 i 2 kpa odwołanie do Głównego Inspektora Farmaceutycznego, za pośrednictwem Mazowieckiego Wojewódzkiego Inspektora Farmaceutycznego w terminie czternastu dni od dnia doręczenia decyzji.

Zgodnie z art. 127a § 1 i 2 kpa w trakcie biegu terminu do wniesienia odwołania, strona może zrzec się prawa do wniesienia odwołania wobec organu administracji publicznej, który wydał decyzję. Z dniem doręczenia organowi administracji publicznej, oświadczenia o zrzeczeniu się prawa do wniesienia odwołania przez ostatnią ze stron postępowania, decyzja staje się ostateczna i prawomocna.

Na podstawie art. 129ba ust. 1 ustawy Prawo farmaceutyczne, kary pieniężne uiszcza się w terminie 7 dni od dnia, w którym decyzja stała się ostateczna na konto Wojewódzkiego Inspektoratu Farmaceutycznego w Warszawie ul. Floriańska 10, 03-707 Warszawa

**NARODOWY BANK POLSKI O. WARSZAWA 06 1010 1010 0155 1222 3100 0000.**

Od kary pieniężnej nieuiszczonej w terminie nalicza się odsetki za zwłokę w wysokości jak dla zaległości podatkowych.

Egzekucja kary pieniężnej wraz z odsetkami za zwłokę następuje w trybie przepisów o postępowaniu egzekucyjnym w administracji.

**MAZOWIECKI WOJEWÓDZKI  
INSPEKTOR FARMACEUTYCZNY**  
Mariola Kostewicz  
/ podpisano elektronicznie /

### **Otrzymują:**

1. ,
2. a/a.