

Poznań, dnia 15 lutego 2013r.

**WIELKOPOLSKI  
WOJEWÓDZKI  
INSPEKTOR FARMACEUTYCZNY**

WIF

**DECYZJA**

Na podstawie art. 105 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2000 r. Nr 98, poz. 1071 z późn. zm.)

**postanawiam  
umorzyć postępowanie administracyjne**

wszczęte z urzędu w sprawie naruszenia przez przedsiębiorcę F  
Spółka jawna z siedzibą w miejscowości .. prowadzącego aptekę ogólnodostępną typu  
w miejscowości .. gmina .. przepisów art. 94a ust. 1 ustawy z dnia  
6 września 2001r. Prawo farmaceutyczne (Dz. U. z 2008r. Nr 45, poz. 271 z późn. zm.).

**Uzasadnienie**

Apteka ogólnodostępna typu w .. gmina .. ziała na podstawie  
zezwolenia Nr .. udzielonego przez Wojewódzkiego Inspektora Farmaceutycznego  
; w dniu .. przedsiębiorcy:  
zam. .. zmienionego decyzją Wielkopolskiego  
Wojewódzkiego Inspektora Farmaceutycznego Nr .. z dnia ..  
zmienionego decyzją Wielkopolskiej .. Wojewódzkiego Inspektora Farmaceutycznego  
Nr .. z dnia ..

W dniu .. wszcząłem z urzędu postępowanie w sprawie naruszenia  
przez wyżej wymienionego przedsiębiorcę przepisu art. 94a ust. 1 Prawa farmaceutycznego,  
poprzez udział w programie lojalnościowym 60+ prowadzonym przez spółkę ..  
Postępowanie wszcząłem w związku z podjęciem wiadomości, że apteka w  
gmina .. figuruje na wykazie zatytułowanym „Apteki honorujące  
legitymację Programu 60+”, będącym załącznikiem do pisemnej informacji, adresowanej  
imiennie do pacjentów, w której określono jakie przywileje będą przysługiwać osobom  
posiadającym legitymacje Programu 60+ w 2012r. W informacji tej podano, że  
„Z legitymacją Programu 60+ - więcej, taniej, korzystniej”:

- \* „Wiele leków na receptę kupi [Pani/Pan] w specjalnych, niższych cenach.
- \* Będzie [Pan/Pani] miał(a) dostęp do bezpłatnej infolinii Programu 60+.
- \* Skorzysta [Pani/Pan] ze specjalnych zniżek na usługi rehabilitacyjne i opiekę pielęgniarską.
- \* Za darmo opłaci [Pani/Pan] rachunki w placówkach Alior Banku.”

W zawiadomieniu o wszczęciu postępowania z dnia .. wezwałem  
przedsiębiorcę do złożenia pisemnych informacji na okoliczność uczestnictwa w programie  
lojalnościowym 60+.

W odpowiedzi na powyższe wezwanie przedsiębiorca prowadzący aptekę  
ogólnodostępną w .. podał (pismo z dnia ..  
między innymi, co następuje:

M

„[...] W odpowiedzi na pismo Nr V ..... dotyczące Apteki  
w ..... Sp.j. z siedzibą  
i postanawia z dniem 01.03.2012 wstrzymać realizację kart  
Programu 60+ [...]”

„[...] ..... p.j. nie jest organizatorem Programu 60+. Program  
60+ jest programem prowadzonym przez spółkę ..... rzy współpracy z innymi  
podmiotami, obejmującym skierowaną do osób po sześćdziesiątym roku życia specjalną,  
dostosowaną do potrzeb tej grupy odbiorców ofertę produktów i usług. Oferta ta jest złożona  
i dotyczy nabywania, na promocyjnych warunkach, różnego rodzaju produktów i usług,  
w tym nabywania w aptekach honorujących legitymację Programu 60+ leków  
nierefundowanych ze środków publicznych w promocyjnych cenach.

Apteki prowadzone przez ..... Sp.j. są podmiotami  
uczestniczącymi w Programie 60+ jedynie w tym znaczeniu, że dokonując sprzedaży  
określonych produktów, nierefundowanych ze środków publicznych, honoruje uprawnienia  
uczestników tego Programu do skorzystania z przypisanych do tych produktów ofert  
rabatowych”.

Ponadto przedsiębiorca stwierdził, że w jego ocenie „[...]nie samo uczestnictwo  
apteki w Programie 60+ jest naruszeniem prawa, ale publiczne informowanie o uczestnictwie  
apteki w tym programie jest naruszeniem prawa [...]”.

Następnie, pismem Nr ..... z dnia ..... wezwałem  
przedsiębiorcę do nadesłania uwierzytelnionej kopii umowy zawartej z podmiotem będącym  
organizatorem Programu 60+

Przedsiębiorca (data wpływu do tut. Inspektoratu ..... przesłał następujące  
dokumenty:

- ofertę udziału w projekcie 60+,
- deklarację uczestnictwa w projekcie 60+,
- zmianę zasad uczestnictwa w programach

W „Ofercie udziału w projekcie 60+”, opatrzonej datą 22 września  
2010 r., zawarto informację, że organizatorem programu jest ..... we współpracy  
z ..... jako głównym sponsorem, który pokrywa część kosztów marketingowo-  
promocyjnych Projektu 60+ oraz ..... natomiast beneficjentami są osoby, które  
ukończyły 60 rok życia. W ofercie podano, że „Apteka ponosi koszt różnicy pomiędzy  
odpłatnością pacjenta za dany produkt w aptece a sugerowanym poziomem odpłatności  
przypisanym dla tego produktu, który wskazywać będzie karta Projektu 60+” oraz, że apteka  
pokrywa „... PLN za każdą transakcję”.

W ofercie tej sprecyzowano korzyści, na które może liczyć apteka. Są to:  
„1. KLIENT – będzie nim zawsze osoba, która ukończyła 60 rok życia oraz jest posiadaczem  
karty Projektu 60+, ale także przewidujemy, że Klientem będą „opiekunowie” osób z grupy  
docelowej, tj. ich dzieci, wnuki.

2. DODATKOWA SPRZEDAŻ – karta 60+ uprawnia do zakupu produktów leczniczych  
wydawanych na receptę z uwzględnieniem sugerowanego poziomu odpłatności przypisanego  
dla danego produktu. Osoby posiadające kartę Projektu 60+ będą dokonywały również  
zakupów innego asortymentu dostępnego w danej aptece.

3. REKLAMA – projekt będzie nagłośniony w prasie poprzez zamieszczenie materiałów  
informacyjnych, w Internecie, w instytucjach, firmach, organizacjach, gdzie będą  
zamieszczone plakaty i ulotki informacyjne”.

W ofercie zawarto zapis, że „Karta będzie ważna do końca 2011 r.”.

Deklaracja uczestnictwa w programie 60+ została podpisana przez przedsiębiorcę –  
Sp. j. – ..... w dniu  
22 stycznia 2011 r.

Pismem ..... poinformowała przedsiębiorcę prowadzącego aptekę  
ogólnodostępną w ..... o zmianie zasad uczestnictwa

M

w programach dedykowanych dla osób urodzonych po 60 roku życia, związaną z wprowadzeniem Programu Senior. W piśmie tym podano, że:

„Od dnia 01 stycznia 2012 r. dostosowujemy zasady i warunki uczestnictwa Pacjentów oraz ofertę handlową Programu Senior do zasad i warunków uczestnictwa Pacjentów oraz oferty handlowej Projektu 60+. Oznacza to, że Program Senior od dnia 01.01.2012 r. będzie prowadzony na zasadach Projektu 60+ i obsługiwany w Aptece na podstawie Oferty udziału w Projekcie 60+ i Deklaracji uczestnictwa w Projekcie 60+. Pacjenci Programu Senior otrzymają kartę której wizerunek i parametry są jednolite z kartą Programu 60+.

Od 01.01.2012 r. w Projekcie 60+:

a/ do kart obu programów przypisany będzie ten sam asortyment produktów (oferta handlowa), uwzględniający przepisy ustawy z dnia 12 maja 2011 r. o refundacji leków, środków spożywczych specjalnego przeznaczenia żywieniowego oraz wyrobów medycznych (Dz. U. 2011 nr 122 poz. 696), co oznacza wyłączenie z oferty leków refundowanych ze środków publicznych

b/ w celu zwiększenia atrakcyjności Projektu 60+ dla Pacjenta oferta handlowa będzie mogła być rozszerzona o wybrane produkty OTC

c/ dopuszczamy możliwość uruchamiania kolejnych programów i emitowania kart o innych wizerunkach we współpracy z partnerami zewnętrznymi (na przykład z bankami) jednakże w każdym przypadku programy te będą prowadzone w oparciu o zasady i warunki uczestnictwa oraz ofertę handlową Projektu 60+”.

Ponadto w piśmie tym zawarto klauzulę, że „Jeżeli nie akceptują Państwo nowych, przedstawionych wyżej warunków, prosimy o przesłanie rezygnacji z uczestnictwa w Projekcie 60+ w terminie 14 dni od daty otrzymania tego pisma. Brak takiej rezygnacji będzie dla nas równoznaczny z akceptacją nowych warunków uczestnictwa”.

Przedsiębiorca - Spółka jawna z siedzibą: gmina nie zrezygnował z uczestnictwa w Projekcie 60+.

Zgodnie z art. 10 § 1 K.p.a. powiadomiłem - pismem Nr z dnia 29 marca 2012 r. oraz pismem Nr z dnia r- stronę, że może, przed wydaniem decyzji przez organ I instancji, wypowiedzieć się co do zebranych dowodów i materiałów oraz zgłoszonych żądań.

W odpowiedzi na moje pismo z dnia 2012r. Przedsiębiorca - Spółka jawna z siedzibą: nadesłał pismo z dnia , w którym oświadczył: „[...] zaprzestaliśmy realizacji kart Programu 60+ w dniu 01.03.2012r.[...]”. W uzupełnieniu pismem z dnia przedsiębiorca przesłał pismo organizatora Programu 60+ podając między innymi co następuje:

„[...] ostatnie transakcje kartą 60+ miały miejsce w aptece Adamin 41 w dniu 15.11.2012r. Od dnia 16.11.2012r. aż do chwili obecnej w ww. aptece nie są wykonywane żadne transakcje przy użyciu karty Programu 60+. Z uwagi na nie przesłanie do pisemnej rezygnacji apteki z uczestnictwa w Programie 60+ oraz nieobsługiwanie pacjentów posiadających kartę 60+ spółka w dniu 29.11.2012r. podjęła decyzję o wyłączeniu Programu 60+ w aptece blokując tym samym techniczną możliwość obsługi kart Programu 60+.[...]”

**W świetle powyższych ustaleń zważyłem, co następuje:**

Przepis art. 105 § 1 K.p.a. stanowi, że „Gdy postępowanie 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”.

Z bezprzedmiotowością postępowania mamy do czynienia wówczas, gdy w sposób oczywisty organ stwierdzi brak podstaw prawnych i faktycznych do rozstrzygnięcia

M

merytorycznego sprawy. Pogląd ten znajduje odzwierciedlenie między innymi w wyroku NSA z dnia 18 czerwca 1995r., SA/Ld 2424/94, ONSA 1996, nr 2, poz. 80.

W niniejszej sprawie, postępowanie wyjaśniające jednoznacznie potwierdziło, że przedsiębiorca prowadzący aptekę ogólnodostępną w miejscowości ..... gmina ..... rezygnował z udziału w Programie 60+ ( pisma przedsiębiorcy z dnia ..... oraz pismo ..... A. z dnia 11 stycznia 2013r. ).

Nakaz zaprzestania reklamy sprzecznej z przepisami prawa może się odnosić jedynie do działań teraźniejszych, a nie ewentualnych. Tym samym zaprzestanie prowadzenia reklamy w toku postępowania administracyjnego prowadzi do jego bezprzedmiotowości, zaś w myśl art. 105 K.p.a. jeżeli postępowanie stało się z jakiegokolwiek przyczyny bezprzedmiotowe, organ administracji publicznej prowadzący postępowanie wydaje decyzję o umorzeniu tego postępowania (wyrok NSA z dnia 25 marca 2009r. , II.GSK 834/08, niepublikowany ).

W tym stanie rzeczy postanowiłem orzec jak w sentencji decyzji.

### Pouczenie

Od niniejszej decyzji przysługuje stronie odwołanie do Głównego Inspektora Farmaceutycznego. Odwołanie wnosi się za pośrednictwem Wielkopolskiego Wojewódzkiego Inspektora Farmaceutycznego w terminie czternastu dni od dnia doręczenia decyzji stronie.

z up. WIELKOPOLSKIEGO  
WOJEWÓDZKIEGO  
INSPEKTORA FARMACEUTYCZNEGO

*A. Jurek*  
mgr farm. Alina Jurek

#### Otrzymuje :

1) ..... Sp.j. ( za dowodem doręczenia)

2) ad acta

#### Do wiadomości:

1) .....  
.....