

WIFKL.:

DECYZJA

Na podstawie art. 112 ust. 3 w związku z art. 94a ust. 1, 2, 3 i 4 i art. 129b ust. 1 i 2 ustawy z dnia 6 września 2001 r. Prawo farmaceutyczne (Dz. U. z 2008r Nr 45, poz. 271 z późn. zm.) i art. 104 § 1 i 2, art. 107 § 1-3 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2013r. poz. 267 z późn. zm.)

- 1) **n a k a z u j ę** przedsiębiorcy – Apteki „ ” SPÓŁKA Z OGRANICZONĄ ODPOWIEDZIALNOŚCIĄ z siedzibą w miejscowości: „ ” Nr KRS: „ ” zaprzestanie prowadzenia reklamy działalności apteki ogólnodostępnej pod nazwą „ ” w „ ” („ ”), gmina „ ” ul. „ ” położonej na wydawaniu pacjentom/klientom apteki kart „ ” oraz dołączonych do paragonów kuponów, na których znajduje się informacja o treści: „ ”
- 2) **nakładam** na przedsiębiorcę, o którym mowa w punkcie 1, karę pieniężną w kwocie 10.000 zł (słownie: dziesięć tysięcy złotych);
- 3) decyzji, o której mowa w punkcie 1, **nadaję rygor natychmiastowej wykonalności**.

UZASADNIENIE

Apteka ogólnodostępna pod nazwą „ ” w „ ” („ ”, gmina „ ”, ul. „ ” działa na podstawie zezwolenia znak sprawy: „ ” udzielonego w dniu „ ” r. przez Wojewódzkiego Inspektora Farmaceutycznego w Kaliszu przedsiębiorcy- „ ”, ul. „ ” zmienionego decyzją Wojewódzkiego Inspektora Farmaceutycznego w Kaliszu Nr „ ” dnia „ ” r., zmienionego decyzją Wielkopolskiego Wojewódzkiego Inspektora Farmaceutycznego w Poznaniu Nr „ ” z dnia „ ”, decyzją Nr „ ” z dnia „ ” r. oraz decyzją Wielkopolskiego Wojewódzkiego Inspektora Farmaceutycznego Nr „ ” z dnia „ ” r. przedsiębiorcy – po wyżej wymienionych zmianach przedsiębiorcą prowadzącym przedmiotową aptekę jest: Apteki „ ” SPÓŁKA Z OGRANICZONĄ ODPOWIEDZIALNOŚCIĄ z siedzibą w miejscowości:

Pismem z dnia „ ” r. Nr „ ” wszcząłem z urzędu postępowanie administracyjne wobec wyżej określonego przedsiębiorcy w sprawie naruszenia przepisu art. 94a ust. 1 Prawa farmaceutycznego poprzez **wydawanie pacjentom/klientom apteki kart „ ” oraz dołączonych do paragonów kuponów, na których znajduje się informacja o treści: „ ”**

W zawiadomieniu o wszczęciu postępowania wezwałem przedsiębiorcę do złożenia pisemnych wyjaśnień na okoliczność **wydawania pacjentom/klientom apteki kart „ [] ” oraz dołączonych do paragonów kuponów, na których znajduje się informacja o treści: „**

”, a w szczególności o podanie:

- 1) od kiedy apteka wydaje karty „ [] ”, oraz czy przystąpienie do programu jest proponowane wszystkim klientom apteki;
- 2) czy istnieje spisany regulamin określający zasady uczestnictwa w tym programie; w przypadku odpowiedzi pozytywnej proszę o nadesłanie potwierdzonej za zgodność z oryginałem kopii regulaminu programu, w jaki sposób pacjent może się zapoznać z regulaminem programu opieka farmaceutyczna;
- 3) czy program „ [] ” jest programem własnym apteki, a jeśli nie, to z kim zawarto umowę na realizowanie programu opieki farmaceutycznej, do wyjaśnień proszę dołączyć potwierdzoną za zgodność z oryginałem kopię umowy;
- 4) kto drukuje i dostarcza do apteki karty „ [] ” (czy przedsiębiorca prowadzący aptekę, czy podmiot zewnętrzny z którym Przedsiębiorca ma zawartą umowę - w przypadku zawarcia umowy z podmiotem zewnętrznym do wyjaśnień proszę dołączyć potwierdzoną za zgodność z oryginałem kopię przedmiotowej umowy);
- 5) ile kart „ [] ” wydano pacjentom;
- 6) czy na kartę „ [] ” naliczane są punkty, w przypadku dokonania przez pacjenta posiadającego kartę zakupu w aptece, jeśli tak to proszę podać jakie są zasady naliczania punktów i jakie korzyści z tego tytułu otrzymuje pacjent oraz czy jest to określone regulaminem;
- 7) kto odpowiada za informacje w tym wysokości rabatu, które drukowane są na kuponie wydawanym i dołączanym do paragonu, po dokonaniu zakupu w aptece, pacjentom posiadającym karty „ [] ”;
- 8) kto udziela rabatu określonego na kuponie, ustala jego wysokość i okres, w którym kupon można zrealizować w aptece.

W odpowiedzi na powyższe wezwanie przedsiębiorca prowadzący aptekę ogólnodostępną pod nazwą „ [] ” w [] ([]), gmina [] ul. [] z siedzibą – Apteki „ [] ” w miejscowości: [] Nr KRS: [] podał (pismo z dnia [] r.) między innymi, co następuje:

„[...]

Ad 1) Apteka ogólnodostępna pod nazwą „ [] ” położona w [] przy ul. [] wydaje karty „ [] ” od dnia 8 kwietnia 2013 r. Wskazać należy, że ich wydawanie nie jest związane z uczestnictwem apteki w jakimkolwiek programie, ani z prowadzeniem jakiegokolwiek programu. Kartę może otrzymać każdy pacjent, który przychodzi do apteki. Na karcie „ [] ” zapisywana jest jedynie historia zakupów dla danego pacjenta.

Ad 2) Nie istnieje regulamin dotyczący kart „ [] ”.

Ad 3) Nie istnieje program „ [] ”.

Ad 4) Podmiotem, który drukuje i dostarcza do apteki karty „ [] ” jest Spółka Akcyjna z siedzibą w []

Ad 5) Apteka dysponowała [] kartami „ [] ” Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w [] nie prowadzi ewidencji kart wydanych.

Ad 6) Na kartę „ [] ” nie są naliczane punkty w przypadku dokonania przez pacjenta posiadającego kartę zakupu w aptece.

Ad 7) Podmiotem, który decyduje o informacjach drukowanych na kuponie, w tym wysokości rabatu, wydawanym i dołączanym do paragonu, po dokonaniu zakupu w aptece, pacjentom posiadającym karty „...” jest Apteki „...” Spółkę z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w ...

Ad 8) Rabat określony na kuponie udzielany jest przez Apteki „...” Spółkę z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w ..., o jego wysokości i okresie w którym kupon może być zrealizowany decyduje Apteki „...” Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w ...

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

Przedsiębiorca prowadzący przedmiotową aptekę nie wypowiedział się co do zebranych dowodów i materiałów oraz nie zgłosił żadnych żądań.

W oparciu o zgromadzony w sprawie materiał dowodowy zważyłem, co następuje:

Przepis art. 94a ust. 2 Prawa farmaceutycznego stanowi, że „Wojewódzki inspektor farmaceutyczny sprawuje nadzór nad przestrzeganiem przepisów ustawy w zakresie działalności reklamowej aptek i punktów aptecznych”. Z zapisu tego jednoznacznie wynika, że organem właściwym do rozpatrzenia spraw naruszenia przez przedsiębiorcę prowadzącego aptekę ogólnodostępną pod nazwą „...” w ... (...), gmina ... w, ul. ... przepisu art. 94a ust. 1 Prawa farmaceutycznego poprzez **wydawanie pacjentom/klientom apteki kart „...” oraz dołączonych do paragonów kuponów, na których znajduje się informacja o treści: „...”** jest Wielkopolski Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny.

Przedmiotowa apteka zlokalizowana jest w miejscowości ... położonej na terenie województwa wielkopolskiego.

Z dniem 1 stycznia 2012 r. znowelizowane zostały przepisy ustawy z dnia 6 września 2001r. Prawo farmaceutyczne (Dz. U. z 2008 r. Nr 45, poz. 271 z późn. zm.) dotyczące reklamy aptek. Zgodnie z art. 94a ust. 1 Prawa farmaceutycznego - w brzmieniu ustalonym w art. 60 pkt 7 ustawy z dnia 12 maja 2011r. o refundacji leków, środków spożywczych specjalnego przeznaczenia żywieniowego oraz wyrobów medycznych (Dz. U. Nr 122, poz. 696) - „Zabroniona jest reklama aptek i punktów aptecznych oraz ich działalności. Nie stanowi reklamy informacja o lokalizacji i godzinach pracy apteki lub punktu aptecznego”.

Obecny zakaz reklamy aptek ogólnodostępnych i punktów aptecznych jest szerszy (w porównaniu do stanu obowiązującego do dnia 31 grudnia 2011 r.), gdyż dotyczy jakichkolwiek działań reklamowych, a nie jak poprzednio odnoszących się jedynie do produktów leczniczych lub wyrobów medycznych finansowanych ze środków publicznych.

Cytowany wyżej przepis dopuszcza dwa przypadki kierowania informacji do potencjalnych klientów apteki lub punktu aptecznego, które nie stanowią ich reklamy. Są to informacje o lokalizacji i godzinach pracy apteki lub punktu aptecznego. Powołany przepis nie przewiduje dalszych odstępstw od zasady przyjętej w pierwszym zdaniu art. 94a ust. 1 Prawa farmaceutycznego. Należy więc przyjąć, że reklamą jest „wszystko”, co nie jest informacją o lokalizacji i godzinach pracy apteki.

Prawo farmaceutyczne nie zawiera ustawowej definicji reklamy działalności aptek (brak definicji legalnej reklamy działalności aptek ogólnodostępnych).

W związku z tym przy definiowaniu pojęcia „reklama” należy odwołać się do opracowań słownikowych oraz orzecznictwa Naczelnego Sądu Administracyjnego.

Wojewódzki Sąd Administracyjny w Warszawie wskazał w wyroku z dnia 01 lutego 2008 r. (sygn. Akt VII S.A./Wa 1960/07), że „Przy zastosowaniu analogii do ustawowej definicji reklamy

Zgodnie z dyspozycją art. 129b ust. 1 i 2 Prawa farmaceutycznego nałożyłem karę pieniężną w wysokości 10.000 zł (słownie dziesięć tysięcy złotych) na przedsiębiorcę – Apteki „
SPÓŁKA Z OGRANICZONĄ ODPOWIEDZIALNOŚCIĄ z siedzibą w miejscowości: .
Nr KRS: ., prowadzącego aptekę ogólnodostępną pod nazwą .
„ w (), gmina , ul.

Zgodnie z powołanym wyżej przepisem nałożenie kary na podmiot, który prowadzi niedozwoloną w art. 94a Prawa farmaceutycznego reklamę apteki, jest obligatoryjne. Do nałożenia kary wystarczające jest by reklama była prowadzona wbrew przepisom.

Wysokość nałożonej kary jest w mojej ocenie adekwatna do okresu, stopnia oraz okoliczności naruszenia, a także uprzednie naruszenie przez stronę przepisu art. 94a Prawa farmaceutycznego. Wymierzona została w dolnych granicach ustawowej wysokości kary. Ustawa – Prawo farmaceutyczne nie zawiera katalogu naruszeń zakazu prowadzenia reklamy aptek, do których byłyby przypisane kary o ustalonej wysokości. Organ wskazuje ponadto, iż wymiar kary ma na celu nadanie jej roli prewencyjnej, która ma jednocześnie zapobiec ponownemu naruszeniu reklamy apteki i ich działalności.

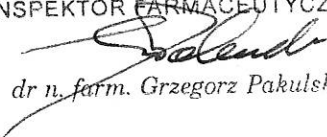
Art. 94a ust. 3 i 4 Prawa farmaceutycznego zobowiązuje wojewódzkiego inspektora farmaceutycznego, w razie stwierdzenia naruszenia przez przedsiębiorcę prowadzącego aptekę ogólnodostępną przepisu art. 94a ust. 1 Prawa farmaceutycznego, zakazującego prowadzenia reklamy apteki, do nakazania, w drodze decyzji, zaprzestania prowadzenia takiej reklamy oraz nadania tej decyzji rygoru natychmiastowej wykonalności.

W tym stanie rzeczy orzekłem jak w sentencji decyzji.

P o u c z e n i e

Od niniejszej decyzji służy stronie odwołanie do Głównego Inspektora Farmaceutycznego, za moim pośrednictwem (61-285 Poznań, ul. Szwajcarska 5), w terminie czternastu dni od dnia jej doręczenia.

WIELKOPOLSKI
WOJEWÓDZKI
INSPEKTOR FARMACEUTYCZNY


dr n. farm. Grzegorz Pakulski

Otrzymuje:

1) Apteki „ Sp. z o.o. (za dowodem doręczenia)
ul. .

Adres do korespondencji:

ul. .

2) ad acta