

**Świętokrzyski Wojewódzki
Inspektor Farmaceutyczny
w Kielcach**

Kielce, dnia 30 sierpnia 2017 roku

WIF-KI-WSN.8523.7.2017

DECYZJA

Na podstawie 94a art. 129b ustawy z dnia 6 września 2001 r. – Prawo farmaceutyczne (t. jedn. Dz.U. 2016, poz. 2142 z późn. zm.), art. 104, art. 105 oraz art. 107 § 1 i 3 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 roku - Kodeks postępowania administracyjnego (t. jedn. Dz. U. 2017, poz. 1257),

**Świętokrzyski Wojewódzki Inspektor
Farmaceutyczny w Kielcach**

- I. Stwierdza naruszenie zakazu, o którym mowa w art. 94a ust. 1a ustawy z dnia 6 września 2001r. Prawo farmaceutyczne (j.t. Dz. U. z 2016r. poz. 2142) poprzez prowadzenie przez przedsiębiorcę (...) i umarza postępowanie w wyżej wymienionym zakresie;**
- II. nakłada na (...) karę pieniężną w kwocie 3000,00 zł (słownie złotych: trzy tysiące złotych 00/100), którą należy wpłacić na konto Wojewódzkiego Inspektoratu Farmaceutycznego w Kielcach Bank NBP Oddział Kielce Nr 68 1010 1238 0844 3322 3100 0000 w terminie 7 dni od dnia uprawomocnienia się decyzji.**

UZASADNIENIE

W dniu 12 czerwca 2017 roku do Świętokrzyskiego Wojewódzkiego Inspektora Farmaceutycznego w Kielcach wpłynęła informacja, iż nowo otwarta Apteka (...) prowadzi

kampanię reklamową mającą na celu promowanie jej działalności. Do przedmiotowego pisma dołączono zdjęcia przedstawiające między innymi plakaty i banery informujące o otwarciu Apteki oraz ulotkę zawierającą informację o dacie otwarcia Apteki, mapkę dojazdową oraz informację o liniach autobusowych, za pomocą których możliwy jest dojazd do Apteki.

Pismem z dnia 23 czerwca 2017 roku, znak: WIF-KI-WSN.8523.7.2017, Świętokrzyski Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny w Kielcach, na podstawie art. 61 § 4 KPA., zawiadomił (...) o wszczęciu postępowania administracyjnego w przedmiocie naruszenia art. 94a ust. 1 ustawy – Prawo farmaceutyczne dotyczącego reklamy działalności apteki ogólnodostępnej (...).

W odpowiedzi na powyższe zawiadomienie w piśmie z dnia 3 lipca 2017 roku (...) przedstawiła stanowisko, iż podjęte przez Spółkę działania polegające na roznoszeniu ulotek oraz rozmieszczaniu banerów i plakatów dotyczących Apteki nie stanowiły naruszenia przepis art. 94a ust. 1 ustawy – Prawo farmaceutyczne, gdyż materiały te zawierały jedynie dane lokalizacyjne, które zgodnie z treścią powołanego wyżej przepisu nie stanowią reklamy apteki.

Z punktu widzenia ekonomicznej sensowności prowadzenia apteki możliwość poinformowania swoich potencjalnych klientów o miejscu prowadzenia działalności gospodarczej jest niezbędnym warunkiem rentowności tego miejsca. Tym samym, jak wskazała Strona, czynności polegające na informowaniu o adresie oraz godzinach pracy apteki, w tym wypadku poprzez ulotki, banery oraz plakaty, są czynnościami wprost dozwolonymi przez przepisy prawa, których celem jest poinformowanie o utworzeniu nowej placówki. Natomiast w odniesieniu do działań polegających na rozmieszczaniu plakatów z napisem (...) oraz umieszczeniu przed siedzibą Apteki namiotu reklamowego (...) wskazała, że były one podejmowane przez Fundację (...) jako zgodne z celami statutowymi Fundacji i przepisami prawa.

W toku postępowania wyjaśniającego Świętokrzyski Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny w Kielcach pismami z dnia 14 lipca 2017 roku, znak: WIF-KI-WSN.8523.7.2017, zwrócił się do Urzędu Miasta w Kielcach oraz Miejskiego Zarządu Dróg w Kielcach o udzielenie odpowiednio informacji, czy w okresie maj - czerwiec 2017 roku (...) lub Fundacja (...) (lub jakikolwiek inny podmiot) występowały z informacją lub wnioskiem w przedmiocie prowadzenia kampanii informacyjnej w zakresie zdrowotnym (lub jakimkolwiek innym) na ulicach Miasta Kielce, a także czy we wskazanym wyżej okresie podmioty te występowały z wnioskiem o zajęcie pasa drogowego na ulicy Sienkiewicza w Kielcach. W odpowiedzi na powyższe, pismem z dnia 19 lipca 2017 roku, znak: EPP.II.800.2017, Zastępca Prezydenta Miasta Kielce poinformował Świętokrzyskiego Wojewódzkiego Inspektora Farmaceutycznego w Kielcach, iż ani (...) ani Fundacja (...) nie występowały z wnioskiem o prowadzenie kampanii informacyjnej w zakresie zdrowia, natomiast pismem z dnia 24 lipca 2017 roku, znak: WD.RDG.4503.419.2017, Miejski

Zarząd Dróg w Kielcach przekazał tut. Organowi informację, że w okresie maj – czerwiec 2017 roku (...) wystąpiła o zajęcie pasa drogowego w celu umieszczenia: 16 banerów reklamowych na ulicach Miasta Kielce, stoiska promocyjnego przed budynkiem (...) w Kielcach oraz 2 kasetonów reklamowych na budynku (...) w Kielcach.

Świętokrzyski Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny w Kielcach, pismem z dnia 21 lipca 2017 roku, znak: WIF-KI-WSN.8523.7.2017, zawiadomił Stronę o przedłużeniu terminu załatwienia sprawy do dnia 31 sierpnia 2017 roku, A następnie pismem z dnia 4 sierpnia 2017 roku, znak: WIF-KI-WSN.8523.7.2017, poinformował Stronę o możliwości zapoznania się przez nią z zebrany w sprawie materiałem dowodowym oraz złożenia ewentualnych uwag i wniosków – w terminie 7 dni od dnia otrzymania zawiadomienia. Strona skorzystała z wyżej wskazanej możliwości czynnego udziału w prowadzonym postępowaniu i w dniu 10 sierpnia 2017 roku zapoznała się z aktami sprawy.

Świętokrzyski Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny w Kielcach zważył, co następuje:

Zgodnie z treścią przepisu art. 94a ust. 1 zd. pierwsze ustawy - Prawo farmaceutyczne, zabroniona jest reklama aptek i punktów aptecznych oraz ich działalności. Nie stanowi reklamy informacja o lokalizacji i godzinach pracy apteki lub punktu aptecznego (art. 94a ust. 1 zd. drugie Prawa farmaceutycznego). Wojewódzki inspektor farmaceutyczny sprawuje nadzór nad przestrzeganiem przepisów ustawy w zakresie działalności reklamowej aptek, punktów aptecznych i placówek obrotu pozaaptecznego (art. 94a ust. 2 Prawa farmaceutycznego). W razie stwierdzenia naruszenia przepisu art. 94a ust. 1 ww. ustawy wojewódzki inspektor farmaceutyczny nakazuje, w drodze decyzji, zaprzestanie prowadzenia takiej reklamy (art. 94a ust. 3 Prawa farmaceutycznego).

Jak wskazuje się w orzecznictwie sądów administracyjnych, reklamą jest działalność sprzedawcy polegająca na informowaniu lub zachęcaniu do określonego zachowania się nabywcy, mająca na celu zwiększenie jego obrotów. W przypadku reklamy apteki lub jej działalności, będzie to zachęcanie do korzystania z jej usług i zwiększenie liczby przeprowadzanych przez nią transakcji lub ich wartości. Reklamą działalności apteki jest zatem zamiar przyciągnięcia potencjalnych klientów do dokonania zakupu towarów sprzedawanych w aptece, niezależnie od form i metod jej prowadzenia oraz użytych do jej realizacji środków, jeśli jej celem jest zwiększenie sprzedaży produktów leczniczych lub wyrobów medycznych. Może ona przyjąć jakąkolwiek formę w ramach działalności handlowej, gospodarczej, rzemieślniczej lub wykonywania wolnych zawodów, w tym w szczególności: haseł, sloganów, spotów TV, ulotek, billboardów, folderów czy gazetek. Do reklam należy zaliczyć również takie przekazy, które, nie zawierając w sobie elementów

ocennych ani zachęcających do zakupu, mogą jednak zostać przyjęte przez ich odbiorców jako zachęta do kupna. Przy rozróżnieniu informacji od reklamy trzeba mieć również na względzie, że podstawowym wyznacznikiem przekazu reklamowego jest nie tylko mniej lub bardziej wyraźna zachęta do kupna towaru, ale i faktyczne intencje podmiotu dokonującego przekazu oraz odbiór przekazu przez podmioty, do których jest kierowany. Wypowiedź jest reklamą, gdy nad warstwą informacyjną przeważa zachęta do nabycia towaru - taki cel przyświeca nadawcy wypowiedzi i tak odbiera ją przeciętny odbiorca, do którego została skierowana (por. wyroki Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia 2 października 2007 roku, sygn. akt II CSK 289/07, z dnia 26 czerwca 2014 roku, sygn. akt II GSK 668/13, oraz z dnia 11 października 2016 roku, II GSK 1996/15).

W rozpatrywanym przypadku uznać należało, iż podjęte przez (...) działania polegające na rozpowszechnianiu ulotek oraz rozmieszczeniu plakatów i banerów dotyczących (...), jak również ustawieniu namiotu reklamowego przed siedzibą (...), stanowiły niedozwoloną reklamę apteki w rozumieniu przepisu art. 94a ust. 1 ustawy - Prawo farmaceutyczne. Podkreślić bowiem należy, że działania te były wprost nakierowane na pozyskanie nowych klientów oraz zwiększenie sprzedaży produktów leczniczych i wyrobów medycznych oferowanych w Aptece. Świadczy o tym chociażby zamieszczenie w treści ulotki dodatkowej informacji o numerach linii autobusowych, za pomocą których możliwy jest dojazd do Apteki, co nie było konieczne dla zlokalizowania siedziby (...), lecz mogło zachęcić szczególnie osoby starsze, które znacznie częściej korzystają z komunikacji miejskiej i jednocześnie stanowią liczną grupę klientów aptek, do dokonania zakupów właśnie w tej Aptece. Podobnie należy oceniać działanie polegające na zamieszczeniu na banerach informacji o bezpłatnych badaniach wykonywanych w siedzibie Apteki oraz umieszczeniu przed jej siedzibą namiotu z bezsprzecznie kojarzącym się z nazwą (...) w którym rozdawane były prezenty i bezpłatne próbki produktów oferowanych w Aptece. Nie można przy tym uznać za wiarygodne złożonych przez Stronę wyjaśnień, iż ostatnie z wymienionych działań podejmowane były przez odrębny (...). podmiot, jakim jest Fundacja (...), gdyż z informacji uzyskanych w toku postępowania wyjaśniającego przez Świętokrzyskiego Wojewódzkiego Inspektora Farmaceutycznego w Kielcach wynika, iż w okresie maj – czerwiec 2017 roku Fundacja ta nie składała do Urzędu Miasta w Kielcach żadnych wniosków o prowadzenie kampanii informacyjnej w zakresie zdrowia, natomiast wniosek o zajęcie pasa drogowego w celu umieszczenia banerów reklamowych na ulicach Miasta Kielce oraz stoiska promocyjnego przed budynkiem numer 27 przy ulicy Sienkiewicza w Kielcach złożyła samodzielnie (...) Tym samym brak jest podstaw do uznania, że działania podjęte przez (...) miały na celu jedynie upowszechnienie informacji o lokalizacji i godzinach pracy (...)

Natomiast w związku z faktem, iż strona samoczynnie zaprzestała prowadzenia zakazanej reklamy postępowanie w zakresie nakazania zaprzestania prowadzenia reklamy placówki obrotu

pozaaptecznego i jej działalności na podstawie art. 94 a ust. 3 ustawy Prawo farmaceutyczne stało się bezprzedmiotowe. Bezprzedmiotowość postępowania skutkuje wydaniem decyzji o umorzeniu postępowania w myśl art. 105 § 1 k.p.a.

Jak stanowi przepis art. 129b ust. 1 ustawy - Prawo farmaceutyczne, karze pieniężnej w wysokości do 50.000 złotych podlega ten kto wbrew przepisom art. 94a ww. ustawy prowadzi reklamę apteki, punktu aptecznego, placówki obrotu pozaaptecznego oraz ich działalności. Karę tę nakłada wojewódzki inspektor farmaceutyczny w drodze decyzji (art. 129b ust. 2 Prawa farmaceutycznego). Przy ustalaniu wysokości kary uwzględnia się w szczególności okres, stopień oraz okoliczności naruszenia przepisów ustawy, a także uprzednie naruszenie przepisów (art. 129b ust. 2 Prawa farmaceutycznego). Oznacza to, że wymiar kary jest ściśle uzależniony od ustaleń faktycznych związanych z naruszeniem zakazu reklamy apteki i jej działalności oraz jest bezpośrednią konsekwencją tych ustaleń. Nałożenie kary pieniężnej jest obligatoryjne. Wynika wprost z przepisów ustawy. Organ stwierdzając prowadzenie zakazanej reklamy apteki jest zatem zobowiązany nałożyć na przedsiębiorcę naruszającego powołany przepis stosowną karę pieniężną.

Mając na względzie: okres trwania reklamy (...) oraz jej działalności (dni bezpośrednio poprzedzające datę otwarcia apteki oraz dzień 9 czerwca 2017 roku); formę reklamy – rozpowszechnianie informacji o Aptece jednocześnie za pomocą ulotek, banerów, plakatów, jak również akcji promocyjnych (oferowanie bezpłatnych badań w siedzibie Apteki, rozdawanie prezentów i bezpłatnych próbek produktów), i inne okoliczności naruszenia przepisów ustawy Prawo farmaceutyczne, wskazane w uzasadnieniu niniejszej decyzji, stwierdzić należy, że nałożona kara pieniężna – w kwocie 3000,00 zł – jest adekwatna do okresu, stopnia oraz okoliczności prowadzenia reklamy (...), jak również spełnia swą funkcję prewencyjną.

Mając powyższe na uwadze należało orzec, jak w sentencji.

Karę pieniężną należy uiścić na konto Wojewódzkiego Inspektoratu Farmaceutycznego w Kielcach, Al. IX Wieków Kielc 3, 25- 516 Kielce, nr 68 1010 1238 0844 3322 3100 0000 w terminie 7 dni od dnia uprawomocnienia się decyzji.

Pouczenie:

Od niniejszej decyzji Stronie przysługuje prawo wniesienia odwołania do Głównego Inspektora Farmaceutycznego, za pośrednictwem Świętokrzyskiego Wojewódzkiego Inspektora Farmaceutycznego w Kielcach Wrocławiu, w terminie 14 dni od dnia doręczenia decyzji.

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.

Otrzymują:

1. (...)
2. a/a