

**ŁÓDZKI WOJEWÓDZKI
INSPEKTOR FARMACEUTYCZNY**

Łódź, dnia 18 grudnia 2013r.

FŁ-II.8523.39.2012.2013

DECYZJA Nr 12/REKL/2013

Na podstawie art. 94a ust. 1 i 2, 3, 4, art. 129b ust. 1, 2, 4 ustawy z dnia 6 września 2001r. - *Prawo farmaceutyczne* (t.j. Dz.U. z 2008r. Nr 45 poz. 271 z późn. zm.) oraz art. 104, 105 § 1 i art. 107 § 1-3 ustawy z dnia 14 czerwca 1960r. *kodeksu postępowania administracyjnego* (t.j. Dz. U. z 2013r. poz. 267)

ŁÓDZKI WOJEWÓDZKI INSPEKTOR FARMACEUTYCZNY

- I. **nakazuje** przedsiębiorcy [REDAKTOWANO]
[REDAKTOWANO] prowadzącemu aptekę ogólnodostępną o nazwie [REDAKTOWANO]
położoną w [REDAKTOWANO] zaprzestanie prowadzenia reklamy apteki
i jej działalności, polegającej na uczestnictwie w [REDAKTOWANO], wobec stwierdzenia
naruszenia art. 94a ust. 1 ustawy z dnia 6 września 2001r. - *Prawo farmaceutyczne* (t.j.
Dz. U. z 2008r. Nr 45 poz. 271 z późn. zm.),
- II. **nakłada** na przedsiębiorcę [REDAKTOWANO]
[REDAKTOWANO], karę pieniężną w kwocie 5.000 zł (słownie złotych: pięć tysięcy złotych), którą
należy wpłacić na konto Wojewódzkiego Inspektoratu Farmaceutycznego w Łodzi
nr 58 1010 1371 0009 8322 3100 0000 w terminie 7 dni od dnia uprawomocnienia się decyzji,
w związku ze stwierdzeniem prowadzenia zakazanej reklamy apteki i jej działalności o jakiej
mowa w art. 94a ust. 1 ustawy z dnia 6 września 2001r. - *Prawo farmaceutyczne* (t.j. Dz.U.
z 2008r. Nr 45 poz. 271 z późn. zm.), poprzez udział apteki ogólnodostępnej o nazwie
[REDAKTOWANO] położonej w [REDAKTOWANO] w [REDAKTOWANO]
[REDAKTOWANO],
- III. **umarza postępowanie** prowadzone w sprawie naruszenia przepisu art. 94a ust. 1 ustawy
z dnia 6 września 2001r. - *Prawo farmaceutyczne* (t.j. Dz. U. z 2008r. Nr 45 poz. 271 z późn.
zm.) wobec zaprzestania uczestnictwa apteki ogólnodostępnej o nazwie [REDAKTOWANO]

położonej w [REDAKTOWANE] prowadzonej przez [REDAKTOWANE]
[REDAKTOWANE] z siedzibą w [REDAKTOWANE] w [REDAKTOWANE]
oraz w [REDAKTOWANE] w zakresie w jakim art. 94a ust. 3 tej ustawy nakłada
na wojewódzkiego inspektora farmaceutycznego obowiązek wydania decyzji nakazującej
zaprzestanie prowadzenia zakazanej reklamy o jakiej mowa w art. 94a ust. 1,

IV. decyzji w pkt. I nadaje się rygor natychmiastowej wykonalności.

UZASADNIENIE

W dniu [REDAKTOWANE] Łódzki Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny wydał decyzję
nr [REDAKTOWANE] znak [REDAKTOWANE], od której strona [REDAKTOWANE]
[REDAKTOWANE] (obecnie [REDAKTOWANE]) z siedzibą [REDAKTOWANE] wniosła odwołanie.

Główny Inspektor Farmaceutyczny po rozpatrzeniu odwołania Strony decyzją znak
GIF [REDAKTOWANE] z dnia [REDAKTOWANE] uchylił zaskarżoną decyzję w całości
i przekazał sprawę do ponownego rozpatrzenia przez organ pierwszej instancji.

Uchylając zaskarżoną decyzję Organ drugiej instancji wskazał, jakie okoliczności należy
wziąć pod uwagę przy ponownym rozpatrzeniu sprawy.

Pismem z dnia 17 września 2013r. Łódzki Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny
zawiadomił Stronę – [REDAKTOWANE] (obecnie [REDAKTOWANE])
z siedzibą w [REDAKTOWANE] o wszczęciu postępowania administracyjnego celem ponownego
rozpatrzenia sprawy oraz o możliwości wypowiedzenia się co do zebranych dowodów
i materiałów oraz zgłoszonych żądań.

Stan faktyczny sprawy przedstawia się następująco.

W dniach 4, 5, 8 października 2012r. inspektorzy Wojewódzkiego Inspektoratu
Farmaceutycznego w Łodzi na podstawie upoważnienia Łódzkiego Wojewódzkiego
Inspektora Farmaceutycznego FŁ-I.057.386.2012 z dnia 3 października 2012r.
przeprowadzili kontrolę planową w aptecę ogólnodostępną o nazwie [REDAKTOWANE]
położonej w [REDAKTOWANE], prowadzonej przez „[REDAKTOWANE]
[REDAKTOWANE], na podstawie zezwolenia Łódzkiego
Wojewódzkiego Inspektora Farmaceutycznego znak Nr [REDAKTOWANE]
[REDAKTOWANE] zmienionego decyzjami [REDAKTOWANE]
[REDAKTOWANE]
[REDAKTOWANE]
[REDAKTOWANE]

Osobą upoważnioną do reprezentowania spółki podczas kontroli apteki była p. [REDAKTOWANE]

_____ kierownik apteki.

W trakcie kontroli p. _____ kierownik apteki złożyła oświadczenia:

– o braku udzielonego przez spółkę _____ upoważnienia do udzielania informacji na temat udziału apteki położonej w _____ w Programie _____;

– o udzielonym przez zarząd spółki _____ pełnomocnictwie Kancelarii Adwokackiej w sprawie uczestnictwa _____ w _____.

Wobec powyższego w trakcie kontroli ze strony www._____ pobrano wydruk komputerowy zawierający informacje dla pacjenta na temat akceptacji, przez aptekę o nazwie _____ położonej w _____, _____, Programu _____, Programu _____ zwanym dalej _____

W systemie komputerowym apteki stwierdzono również, liczne transakcje wykonane przy użyciu _____ z uwidocznionymi ich numerami, naliczonymi plusami i obliczonym saldem (łącznie liczbą plusów zgromadzoną przez pacjenta na _____ po dokonaniu transakcji) oraz udzielonymi rabatami w przypadku transakcji dokonanych przy użyciu _____.

Wykonano zdjęcia z uwidocznionymi transakcjami zakupu z komputera obsługiwanego przez kierownika apteki p. _____. Zdjęcia dołączono do protokołu z kontroli.

Ostatnią transakcję wykonaną przy użyciu kart _____ stwierdzono w dniu 3 października 2012r. W dniach kontroli tj. 4, 5, 8 października 2012r. nie stwierdzono transakcji przeprowadzonych przy użyciu wyżej wymienionych kart.

W dniu 12 października 2012r. podpisany został protokół pokontrolny znak FŁ-II.8521.115.2012 przez kierownika apteki. W protokole tym poinformowano kontrolowanego, że przedsiębiorca, który nie zgadza się z ustaleniami zawartymi w protokole kontroli, może w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia, złożyć pisemnie zastrzeżenia lub wyjaśnienia, wskazując stosowne wnioski dowodowe. W wyznaczonym terminie zastrzeżenia nie zostały zgłoszone.

Pismem z dnia 25 października 2012r. Organ zawiadomił Stronę o wszczęciu postępowania w przedmiocie naruszenia art. 94a ust. 1 *ustawy z dnia 6 września 2001r. - Prawo farmaceutyczne* (t.j. Dz. U. z 2008r. Nr 45, poz. 271 z późn. zm.), dotyczącego reklamy apteki ogólnodostępnej położonej w _____ oraz jej działalności, wnosząc o:

1. potwierdzenie lub nie, uczestnictwa apteki ogólnodostępnej położonej w _____ prowadzonej przez _____ z siedzibą _____

w [REDACTED] w [REDACTED]
[REDACTED] lub innych;

2. złożenie wszystkich umów podpisanych z organizatorami wyżej wymienionych programów i ewentualnie innych programów, w których apteka uczestniczyła lub uczestniczy w okresie od 1.01.2012r. do chwili obecnej;
3. potwierdzenie lub nie, honorowania przez aptekę kart [REDACTED] umożliwiających uzyskiwanie przez posiadających je pacjentów, stosownych rabatów, upustów;
4. złożenie umowy pomiędzy [REDACTED] z siedzibą w [REDACTED], a [REDACTED]
[REDACTED], jeżeli apteka honorowała lub honoruje karty [REDACTED] w okresie od 1.01.2012r. do chwili obecnej;
5. potwierdzenie posiadania w systemach komputerowych funkcjonujących w aptece, zainstalowanych programów umożliwiających pacjentom posiadającym Kartę [REDACTED], naliczanie punktów za zakupione w aptece produkty oraz ich sumowanie, a także korzystanie z upustów i rabatów udzielanych uczestnikom programów;
6. podanie w przypadku uczestnictwa w programach:
 - czy pracownicy apteki dokonują rejestracji nowych pacjentów w aptece, czy wydają karty uczestników programów nowo zarejestrowanym pacjentom, jakich programów ta rejestracja dotyczy,
 - czy pracownicy apteki wydają materiały informacyjne o programach, w których uczestniczy apteka, czy są one dostępne na terenie apteki, jakich programów one dotyczą,
 - na czyje polecenie pracownicy apteki wykonują czynności związane z obsługą wyżej wymienionych programów.

W odpowiedzi na powyższe Strona w piśmie nadesłanym w dniu 7 listopada 2012r. wyjaśniła, że:

1. Potwierdza uczestnictwo apteki w [REDACTED] do dnia 3 października 2012 roku. Od tej daty apteka nie uczestniczy w w/w Programie.
2. Potwierdza uczestnictwo apteki w [REDACTED] oraz w [REDACTED] do chwili obecnej.
3. W innych programach apteka nie uczestniczy.
4. Z organizatorami wyżej wskazanych programów zawarte zostały umowy, w których zamieszczona została klauzula poufności. Na podstawie zapisów umownych Spółka zobowiązała się do nieujawniania warunków tych umów, jako stanowiących tajemnicę handlową przedsiębiorstwa, pod rygorem odpowiedzialności odszkodowawczej. Udostępnienie umów będzie możliwe po uzyskaniu zgody organizatora programów.

W związku z powyższym Spółka wystąpi do organizatora programów o wyrażenie zgody na udostępnienie umów i po jej uzyskaniu umowy zostaną złożone.

5. Potwierdza honorowanie przez aptekę kart [REDACTED] w zakresie Programów [REDACTED].
6. Umowa zawarta z [REDACTED] zawiera klauzulę poufności. Na podstawie zapisów umownych Spółka zobowiązała się do nieujawniania warunków tej umowy, jako stanowiących tajemnicę handlową przedsiębiorstwa, pod rygorem odpowiedzialności odszkodowawczej. Udostępnienie umowy będzie możliwe po uzyskaniu zgody [REDACTED]. W związku z powyższym Spółka wystąpi do [REDACTED] o wyrażenie zgody na udostępnienie umowy i po jej uzyskaniu zostanie ona złożona.
7. Potwierdza posiadanie w systemach komputerowych funkcjonujących w aptece zainstalowanego oprogramowania dotyczącego kart [REDACTED] w zakresie Programów [REDACTED]. Funkcjonalność tego oprogramowania pozwala na ustalenie maksymalnej wysokości ceny danego produktu nierefundowanego, jaką apteka może zaoferować uczestnikowi programu. W ramach tego programu nie są naliczane żadne punkty, ani też nie są udzielane żadne rabaty lub upusty.
8. Nie potwierdza posiadania w chwili obecnej w systemach komputerowych funkcjonujących w aptece, zainstalowanych programów umożliwiających klientom posiadającym Kartę [REDACTED] naliczanie punktów za zakupione w aptece produkty oraz ich sumowanie, a także korzystanie z upustów i rabatów udzielanych uczestnikom programu.
9. Pracownicy apteki nie dokonują rejestracji nowych pacjentów i wydają Karty Uczestników Programów nowo zarejestrowanym pacjentom w zakresie Programów [REDACTED]. Osoby zainteresowane uczestnictwem w programie mogą dokonać rejestracji za pośrednictwem strony internetowej. W takich przypadkach legitymacje uprawniające do rabatu przesyłane są przez organizatora programu na wskazany przez uczestnika adres. W chwili obecnej pracownicy apteki również nie dokonują rejestracji nowych pacjentów i nie wydają kart uczestnictwa w Programie [REDACTED].
10. Pracownicy apteki nie wydają materiałów informacyjnych o programach, w których apteka uczestniczy i nie są one ogólnodostępne na terenie apteki.
11. Czynności związane z obsługą programów w których uczestniczy apteka wykonywane są przez pracowników apteki na polecenie kierownika apteki.

Pismem z dnia 12 listopada 2012r. Organ ponownie wezwał stronę do przedstawienia:

1. Kserokopii poświadczonych za zgodność z oryginałem, wszystkich umów podpisanych z organizatorami Programu [REDACTED],

Programu [REDAKTOWANO], w których apteka uczestniczyła lub uczestniczy w okresie od 1 stycznia 2012r. do chwili obecnej oraz umowy podpisanej z [REDAKTOWANO] na honorowanie karty [REDAKTOWANO] w okresie od 1 stycznia 2012r. do chwili obecnej wraz z ich ewentualnymi zmianami. Organ wezwał Stronę ponownie, ponieważ w piśmie złożonym w dniu 7 listopada 2012r. Strona nie przedstawiła dowodu, iż wystąpiła z wnioskiem o wyrażenie zgody na udostępnienie umów ze względu na klauzulę poufności o nieujawnianiu warunków tych umów, jako stanowiących tajemnicę handlową przedsiębiorstwa, pod rygorem odpowiedzialności odszkodowawczej. Jednocześnie organ poinformował, że złożone umowy zostaną wykorzystane wyłącznie w prowadzonym postępowaniu administracyjnym.

2. Porozumienia zawartego z organizatorem *Programu* [REDAKTOWANO] potwierdzającego zakończenie uczestnictwa apteki w w/w programie z dniem 4 października 2012r.
3. W jaki sposób klienci posiadający punkty dodane przed 3 października 2013r. realizują swoje uprawnienia wynikające z posiadanej karty wraz z naliczonymi punktami, w związku z oświadczeniem, że w chwili obecnej w aptece nie funkcjonuje program umożliwiający klientom *Programu* [REDAKTOWANO], naliczanie punktów za zakupione w aptece produkty oraz ich sumowanie, a także korzystanie z upustów i rabatów udzielanych uczestnikom programu.
4. Dokumentacji na honorowanie legitymacji uprawniających do rabatu, w związku ze złożoną informacją, że osoby zainteresowane uczestnictwem w [REDAKTOWANO] mogą dokonać rejestracji za pośrednictwem strony internetowej i w takich przypadkach legitymacje uprawniające do rabatu przesyłane są przez organizatora programu na wskazany przez uczestnika adres.

Organ wezwał stronę do złożenia kserokopii żądanych dokumentów, o których mowa powyżej, poświadczonych za zgodność z oryginałem. Jednocześnie poinformował, że niezłożenie kompletu dokumentów potraktowane zostanie jako utrudnianie wykonywania czynności urzędowych przez Inspekcję Farmaceutyczną.

W piśmie nadesłanym w dniu 23 listopada 2012r. Strona poinformowała, że wystąpiła z wnioskiem do [REDAKTOWANO] o wyrażenie zgody na udostępnienie umów na potrzeby prowadzonego postępowania administracyjnego. Niezwłocznie po uzyskaniu zgody na udostępnienie treści w/w umów – zostaną one przekazane do Inspektoratu.

Pismem z dnia 30 listopada 2012r. Organ ponownie wezwał Stronę do udzielenia odpowiedzi na pismo Łódzkiego Wojewódzkiego Inspektora Farmaceutycznego z dnia

12 listopada 2012r. Przypomniiał Stronie, że Łódzki Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny określił w piśmie termin, w jakim Spółka winna złożyć wyjaśnienia oraz żądane dokumenty. Wskazywał również, że niezłożenie kompletu dokumentów potraktowane zostanie jako utrudnianie wykonywania czynności urzędowych przez Inspekcję Farmaceutyczną.

Przypomniiał również, że w piśmie otrzymanym w dniu 23 listopada 2012r. Spółka nie złożyła żadnych wyjaśnień, informuje o wystąpieniu po raz drugi z wnioskiem do spółki [REDAKTOWANO] o wyrażenie zgody na udostępnienie umów na potrzeby prowadzonego postępowania administracyjnego. Brak jest w nim wskazania terminu, do kiedy umowy zostaną złożone w Inspektoracie. Spółka nie występuje też o przedłużenie wyznaczonego terminu, nie uzasadnia też dlaczego dotychczas nie wystąpiła z wnioskiem do [REDAKTOWANO].

Organ poinformował, że w przypadku braku otrzymania kompletu dokumentów sprawa będzie potraktowana jako utrudnianie wykonywania czynności urzędowych przez Inspekcję Farmaceutyczną i będzie podstawą do wszczęcia postępowania o cofnięcie zezwolenia.

W dniu 13 grudnia 2012r. Strona złożyła pełnomocnictwo ogólne, w którym upoważniła adwokata [REDAKTOWANO] do reprezentowania spółki „[REDAKTOWANO] [REDAKTOWANO] we wszystkich postępowaniach sądowych i administracyjnych, we wszystkich instancjach, po stronie czynnej i biernej. Pełnomocnictwo zawierało również prawo do udzielania substytucji. Ponadto adwokat [REDAKTOWANO] udzielił pełnomocnictwa substytucyjnego i upoważnił adwokata [REDAKTOWANO] do zastępowania w sprawie spółki [REDAKTOWANO] przed Wojewódzkim Inspektorem Farmaceutycznym w Łodzi.

W piśmie nadesłanym w dniu 13 grudnia 2012r. adw. [REDAKTOWANO] pełnomocnik Strony wyjaśnił, że:

1. Program [REDAKTOWANO] realizowany jest na podstawie umowy z dnia 12 stycznia 2011r. zawartej z [REDAKTOWANO] i regulaminu funkcjonowania [REDAKTOWANO]. Do uczestnictwa w wyżej wskazanym programie nie było wymagane zawarcie aneksu, jak również złożenie deklaracji uczestnictwa.
2. Program [REDAKTOWANO] realizowany był na podstawie umowy o współpracy – umowy programowej zawartej w dniu 1 września 2011r. z [REDAKTOWANO] [REDAKTOWANO]. Do uczestnictwa w wyżej wskazanym programie nie było wymagane zawarcie dodatkowego aneksu, jak również złożenie deklaracji uczestnictwa.
3. [REDAKTOWANO] do dnia 3 października 2012r. uczestniczyła w [REDAKTOWANO] [REDAKTOWANO] Począwszy od dnia 4 października [REDAKTOWANO] faktycznie zaprzestała realizacji wyżej wskazanego programu, wobec czego punkty nie są już naliczane. Zakończenie udziału w wyżej wskazanym programie nie wymagało zawarcia pisemnego porozumienia z organizatorem. Odstąpienie od uczestnictwa

w [REDAKTOWANO] nastąpiło w drodze zawiadomienia telefonicznego organizatora programu oraz faktycznym wstrzymaniem jego realizacji. Fakt, iż [REDAKTOWANO] zaprzestała udziału w programie może zostać wykazany w drodze kontroli paragonów wystawianych przez [REDAKTOWANO].

4. [REDAKTOWANO] nie zawierała aneksów do umów, jak również nie składała deklaracji w przedmiocie możliwości rejestracji za pośrednictwem strony internetowej w [REDAKTOWANO] oraz w [REDAKTOWANO].

[REDAKTOWANO] Zgodnie z informacją udzieloną telefonicznie przez organizatora [REDAKTOWANO] klienci uczestniczący w wyżej wskazanym programie, posiadający punkty doliczone przed 3 października 2012r. mają teoretyczną możliwość wykorzystania zgromadzonych punktów na dotychczasowych zasadach w placówkach [REDAKTOWANO] [REDAKTOWANO]

Do pisma załączone zostały:

1. Umowa o [REDAKTOWANO]
[REDAKTOWANO] zawarta w dniu 1 września 2011r. z [REDAKTOWANO]
[REDAKTOWANO], a „[REDAKTOWANO]
[REDAKTOWANO], prowadzącą [REDAKTOWANO] położoną w [REDAKTOWANO]
[REDAKTOWANO].
2. Deklaracja uczestnictwa w [REDAKTOWANO] organizowanym przez [REDAKTOWANO] wraz z regulaminem uczestnictwa oraz zmianą zasad uczestnictwa w programach [REDAKTOWANO] dedykowanych dla [REDAKTOWANO], od dnia 01 stycznia 2012r.
3. Umowa z dnia 12 stycznia 2011r. zawarta z [REDAKTOWANO]
[REDAKTOWANO], a [REDAKTOWANO],
prowadzącą [REDAKTOWANO] położoną w [REDAKTOWANO] wraz z regulaminem funkcjonowania [REDAKTOWANO].

W umowie zawartej w dniu 12 stycznia 2011r. pomiędzy [REDAKTOWANO], a [REDAKTOWANO]
[REDAKTOWANO] prowadzącą aptekę w [REDAKTOWANO]
zawarto postanowienia:

- we wstępie umowy, [REDAKTOWANO]
[REDAKTOWANO],
- w § 1 ust. 1, że celem [REDAKTOWANO]
[REDAKTOWANO]
[REDAKTOWANO]
[REDAKTOWANO]
[REDAKTOWANO]
- w § 1 ust. 2, że [REDAKTOWANO]
[REDAKTOWANO]

– w § 1 ust. 6, że [REDAKTOWANE]
[REDAKTOWANE].

Pismem z dnia 3 stycznia 2013r. Organ ponownie wezwał Stronę do przedstawienia:
Porozumienia zawartego z organizatorem programu potwierdzającego zakończenie
uczestnictwa apteki w [REDAKTOWANE] z dniem 4 października 2012r.
w związku z zapisem umowy o [REDAKTOWANE]
[REDAKTOWANE] zawartym w:

- § 28 ust. 2: „[REDAKTOWANE]
[REDAKTOWANE]
[REDAKTOWANE]”;

- § 28 ust. 3: „[REDAKTOWANE]
[REDAKTOWANE]”.

Ponadto Organ zwrócił się o dostarczenie [REDAKTOWANE], który zgodnie
z § 1 ust. 2 w/w umowy określa [REDAKTOWANE]
[REDAKTOWANE] i stanowi załącznik do niniejszej umowy.

Organ wezwał Stronę do złożenia kserokopii dokumentów, o których mowa powyżej,
poświadczonych za zgodność z oryginałem.

W piśmie nadesłanym w dniu 15 stycznia 2013r. pełnomocnik Strony jeszcze raz
oświadczył, że pomimo zapisów umownych dotyczących zasad rozwiązywania umów,
określonych w umowie [REDAKTOWANE] z dnia 1 września 2011r. –
począwszy od 4 października 2012r. [REDAKTOWANE] faktycznie zaprzestała realizacji wyżej
wskazanego programu.

Zakończenie udziału w wyżej wskazanym programie nastąpiło w drodze zawiadomienia
opiekuna apteki wyznaczonego przez organizatora programu oraz faktycznym wstrzymaniem
jego realizacji. Fakt, iż [REDAKTOWANE] zaprzestała udziału w programie może zostać
wykazany w drodze kontroli paragonów wystawianych przez [REDAKTOWANE].

Na okoliczność odstąpienia od umowy nie zostało sporządzone pisemne oświadczenie, czy
też porozumienie i z tego też względu nie jest możliwym jego przedstawienie, zgodnie
z żądaniem Organu.

W załączeniu do pisma został złożony załącznik do umowy [REDAKTOWANE]
[REDAKTOWANE].

Pismem nadesłanym w dniu 16 stycznia 2013r. pełnomocnik Strony poinformował, że
składa brakujące strony załącznika do umowy [REDAKTOWANE]
[REDAKTOWANE].

W dołączonym [REDAKTOWANE] stanowiącym integralną część umowy

zawarto postanowienia:

1. Pacjenci mogą zarejestrować się do [REDAKTOWANE] za pośrednictwem Internetu, na stronie [www.\[REDAKTOWANE\]](http://www.[REDAKTOWANE]) lub w aptece. Pacjent wypełnia i zakleja formularz rejestracyjny lub formularz służący do wymiany karty. Farmaceuta nakleja na tył formularza naklejkę z kodem kreskowym karty, którą otrzyma pacjent. Wydaje kartę pacjentowi, specjalne etui, na którym znajdują się podstawowe informacje nt. Programu oraz ulotkę informacyjną. W ramach Programu Uczestnicy uzyskują możliwość otrzymywania broszur, katalogów i książeczek, które bez opłat można odebrać w aptece lub przesyłką pocztową, dotyczących m.in. produktów dostępnych w aptekach. Uczestnictwo w [REDAKTOWANE] to wiele możliwości oszczędzania i obniżania kosztów poprzez m.in. obniżki cen produktów dostępnych bez recepty oraz leków nierefundowanych, rabaty na wybrane produkty, które będą wyszczególnione w Informatorze Programu. Rabaty można uzyskać stosując poniższe zasady:
 - Za każde 5 zł wydane na produkty nierefundowane uczestnik Programu otrzyma 1 plus;
 - Zgromadzone plusy uprawniają do skorzystania z rabatu, dzięki któremu produkt z Informatora Programu kosztuje 1 zł – cena każdego produktu z Informatora Programu to odpowiednia liczba plusów + 1 zł;
 - Zakupy produktów objętych akcjami specjalnymi przynoszą większą liczbę plusów – dzięki temu Pacjenci mogą kupić z rabatem więcej produktów z Informatora Programu, płacąc tylko 1 zł za każdy.
2. Zadaniem Programu [REDAKTOWANE] jest zwiększenie sprzedaży wybranych produktów, promowanych w poszczególnych kategoriach produktowych. Program oferuje jego uczestnikom dostęp do atrakcyjnych rabatów na wybrany asortyment produktów pielęgnacyjnych i leczniczych dostępnych w Aptekach [REDAKTOWANE] oraz na portalu propagującym specjalistyczną wiedzę nt. zdrowia [REDAKTOWANE]. Pakiety startowe „[REDAKTOWANE]” wraz z kartami [REDAKTOWANE] dystrybuowane są m.in. bezpośrednio przez farmaceutów w aptekach uczestniczących w [REDAKTOWANE] [REDAKTOWANE]
3. W [REDAKTOWANE] dzięki bezpłatnej imiennej karcie programu pacjenci [REDAKTOWANE] [REDAKTOWANE] mogą korzystać z przygotowanej specjalnie dla nich oferty cenowej na leki nierefundowane wydawane na receptę oraz wybrane produkty OTC. Aby otrzymać bezpłatną kartę, pacjent powinien zapisać się do programu. Rejestracja może nastąpić m.in. w aptece, po przekazaniu wypełnionego formularza zgłoszeniowego farmaceutce.

4. W [REDAKTOWANE] nośnikiem rabatu/dofinansowania jest karta [REDAKTOWANE]. Na karcie zakodowane są zasady dofinansowania/rabatowania oraz asortyment, którego dotyczy dana promocja.

Informacje o Programach i warunkach uczestnictwa w nich, umieszczone były także na stronie internetowej [www.\[REDAKTOWANE\]](http://www.[REDAKTOWANE]) innego przedsiębiorcy wraz z udostępnionymi danymi aptek w nich uczestniczących. Na stronie [www.\[REDAKTOWANE\]](http://www.[REDAKTOWANE]) mimo oświadczeń strony o zaprzestaniu uczestnictwa w Programie [REDAKTOWANE] nadal zamieszczone były dane apteki jako uczestniczącej w programie.

Zgodnie z art. 10 § 1 ustawy z dnia 14 czerwca 1960r. - *Kodeks postępowania administracyjnego* (t.j. Dz.U. z 2013r. poz. 267) pismem z dnia 21 stycznia 2013r. Organ poinformował o zakończeniu prowadzonego postępowania dowodowego i o zamiarze wydania decyzji kończącej postępowanie administracyjne w przedmiocie naruszenia art. 94a ust. 1 ustawy z dnia 6 września 2001r. - *Prawo farmaceutyczne* (t.j. Dz.U. z 2008r. Nr 45, poz. 271 z późn. zm.) przez [REDAKTOWANE] prowadzącą aptekę ogólnodostępną o nazwie [REDAKTOWANE] położoną w [REDAKTOWANE].

Strona została poinformowana także, że może się wypowiedzieć, co do zebranych materiałów oraz zgłoszonych żądań w terminie 7 dni od dnia otrzymania pisma, a po upływie wyznaczonego terminu zostanie wydana stosowna decyzja. W tym czasie strona miała możliwość również zapoznać się z aktami sprawy.

We wskazanym terminie, strona nie wniosła innych wyjaśnień, nie składała też żadnych wniosków.

Uznając sprawę za wyjaśnioną wobec stwierdzenia naruszania przez stronę art. 94a ust. 1 ustawy *Prawo farmaceutyczne* w dniu 18 lutego 2013r. Organ pierwszej instancji wydał decyzję nakazującą zaprzestanie prowadzenia reklamy apteki i jej działalności oraz nałożył na Spółkę karę pieniężną w kwocie 5.000 zł.

W wyniku odwołania Strony od decyzji Organu pierwszej instancji Główny Inspektor Farmaceutyczny uchylił ją i przekazał do ponownego rozpatrzenia wskazując okoliczności, które Organ pierwszej instancji winien wziąć pod uwagę rozpatrując ponownie sprawę.

Organ I instancji winien zatem:

- wziąć pod uwagę treść art. 107 § 1 i § 3 ustawy z dnia 14 czerwca 1960r. – *Kodeks postępowania administracyjnego* (t.j. Dz. U. z 2013r. poz. 267) mając na względzie odzwierciedlenie w sentencji decyzji stanu faktycznego opisanego w jej uzasadnieniu,
- rozstrzygnąć sprawę w całości bowiem postępowanie toczyło się w odniesieniu do całości

programów, w których uczestniczyła Strona natomiast rozstrzygnięcie dotyczyło oferty rabatowej co naruszało według organu II instancji art. 104 *kpa*.

Kontynuując postępowanie wyjaśniające w zakresie określonym przez Organ II instancji, pismem z dnia 17 września 2013r. Organ pierwszej instancji wezwał Stronę – [REDAKTURA] do złożenia wyjaśnień:

1. czy apteka nadal uczestniczy w [REDAKTURA]
[REDAKTURA] wskazanych w Decyzji [REDAKTURA]
z dnia [REDAKTURA]. Łódzkiego Wojewódzkiego Inspektora Farmaceutycznego;
2. czy dla uczestników ww. programów honorowane są upusty i rabaty.

W piśmie nadesłanym w dniu 23 września 2013r. pełnomocnik spółki [REDAKTURA] poinformował, że zgodnie z postanowieniem Sądu Rejonowego dla Łodzi-Śródmieścia w Łodzi XX Wydział Gospodarczy Krajowego Rejestru Sądowego z dnia 09 września 2013 roku – sygnatura akt LD.XX [REDAKTURA] zarejestrowany został podział spółki [REDAKTURA] poprzez wydzielenie zorganizowanej części przedsiębiorstwa, w skład, którego weszła między innymi apteka ogólnodostępna o nazwie [REDAKTURA] położona w [REDAKTURA], a także zgodnie z art. 531 § 2 Kodeksu spółek handlowych z dniem wydzielenia na [REDAKTURA] KRS numer [REDAKTURA] przeszło zezwolenie na prowadzenie apteki ogólnodostępnej o nazwie [REDAKTURA] położonej w [REDAKTURA].

Do w/w pisma załączona została kopia postanowienia Sądu Rejonowego dla Łodzi-Śródmieścia w Łodzi XX Wydział Gospodarczy Krajowego Rejestru Sądowego z dnia 9 września 2013r. – sygnatura akt LD.XX [REDAKTURA] oraz odpis z Centralnej Informacji Krajowego Rejestru Sądowego [REDAKTURA].
Złożone zostało również, pełnomocnictwo dla adwokata [REDAKTURA] do reprezentowania Spółki [REDAKTURA].

Kontynuując postępowanie wyjaśniające w zakresie określonym przez Organ II instancji, pismem z dnia 24 września 2013r. Organ pierwszej instancji ponownie wezwał Stronę – [REDAKTURA] do złożenia wyjaśnień:

1. czy apteka nadal uczestniczy w [REDAKTURA]
[REDAKTURA] wskazanych w Decyzji Nr [REDAKTURA]
z dnia [REDAKTURA]. Łódzkiego Wojewódzkiego Inspektora Farmaceutycznego;
2. czy dla uczestników ww. programów honorowane są upusty i rabaty.

W piśmie nadesłanym w dniu 30 września 2013r. pełnomocnik Spółki [REDAKTURA]

██████████ poinformował, że według stanu na dzień 26 września 2013r. apteka ogólnodostępna zlokalizowana w ██████████ nie uczestniczy w Programie ██████████ ani też w ██████████, uczestniczy natomiast w ██████████. Ponadto pełnomocnik wyjaśnił, iż w ██████████ nie są honorowane ani też przewidziane żadne upusty czy rabaty.

Pismem z dnia 9 października 2013r. Organ wezwał Stronę – ██████████ do złożenia wyjaśnień w poniższych kwestiach:

1. co z prawami i obowiązkami związanymi z prowadzeniem apteki przez dotychczasowego przedsiębiorcę ██████████;
2. przedstawienia planu podziału wraz ze szczegółowym opisem aktywów i pasywów wnoszonych do spółki wydzielonej ██████████, a także pozostałych w spółce dzielonej ██████████ zamieszczonych w załączniku do planu podziału;
3. oświadczenia, która spółka przejęła odpowiedzialność za prowadzenie zakazanej reklamy apteki prowadząc ██████████ oraz ██████████ i z jakiego aktu wynika przejęcie tej odpowiedzialności;
4. przedstawienie dokumentu potwierdzającego rozwiązanie umowy podpisanej z organizatorem ██████████ ██████████ że apteka nie uczestniczy w ██████████ ani też w ██████████;
5. przedstawienia umowy i/lub aneksów do umowy oraz regulaminów podpisanych z organizatorem ██████████, w którym apteka uczestniczy, w związku z oświadczeniem, że apteka uczestniczy w ██████████ oraz wyjaśnienia zasad funkcjonowania programu skoro nie są w nim przewidziane żadne upusty i rabaty.

W piśmie nadesłanym w dniu 21 października 2013r. pełnomocnik spółki ██████████ – wpisanej do Rejestru Przedsiębiorców Krajowego Rejestru Sądowego pod numerem KRS ██████████ – poprzednio działającej pod firmą ██████████ oznajmił, że w załączeniu przedkłada m.in.:

1. Oświadczenie Zarządu Spółki w zakresie przejścia praw i obowiązków wynikających z prowadzenia apteki ogólnodostępnej o nazwie ██████████ znajdującej się w ██████████ do nowo utworzonej spółki działającej obecnie pod firmą ██████████ wraz z kopią aktu notarialnego Repertorium A Nr ██████████ stanowiącym akt potwierdzający przejście praw i obowiązków związanych z prowadzeniem Apteki na Spółkę nowo utworzoną;

2. Kopię planu podziału spółki [REDACTED] opublikowany w Monitorze Sądowym i Gospodarczym Nr 107 (4224) z dnia 5 czerwca 2013r. wraz z kopią aktu notarialnego Repertorium [REDACTED] – Protokół z Nadzwyczajnego Zgromadzenia Wspólników Spółki dzielonej [REDACTED] zawierający Uchwałę o podziale spółki dzielonej oraz załączniki do uchwały o podziale [REDACTED] [REDACTED] określające szczegółowy opis aktywów i pasywów wnoszonych do spółki wydzielonej, a także pozostających w spółce dzielonej;
3. Kopię oświadczenia [REDACTED] z dnia 17 października 2013r., z którego wynika że, [REDACTED] od dnia 1 listopada 2012r. nie bierze udziału w Programie [REDACTED] [REDACTED] oraz nie nalicza żadnych plusów, a także od dnia 7 kwietnia 2013r. [REDACTED] oraz [REDACTED] został całkowicie zawieszony;
4. Kopię Umowy [REDACTED] [REDACTED] zawartej w dniu 9 września 2013r. w Łodzi pomiędzy [REDACTED], a [REDACTED] [REDACTED] wraz z porozumieniem w sprawie zawieszenia udziału Apteki w [REDACTED];
5. Kopie umowy zawartej z organizatorem [REDACTED] tj. umowy [REDACTED] [REDACTED] zawartej w dniu 17 września 2013r. w Łodzi pomiędzy [REDACTED], a [REDACTED]
We wstępie w/w umowy w pkt I zapisano – [REDACTED]
[REDACTED]
[REDACTED]
[REDACTED]
[REDACTED].
Natomiast w załączniku nr 2 do tejże umowy w [REDACTED]
[REDACTED] w § 3 określono, że [REDACTED]
[REDACTED]
[REDACTED]
[REDACTED]
[REDACTED]
[REDACTED]
[REDACTED]
[REDACTED]
[REDACTED]
[REDACTED].

Pismem z dnia 31 października 2013r. Organ wezwał Stronę – [REDACTED]

[REDACTED] m.in. do:

1. wyjaśnienia zasad funkcjonowania [REDACTED]
2. złożenia dokumentów przedstawionych, jako załącznik do pisma nadesłanego w dniu 21 października 2013r. (umowy, regulaminy, uchwały, akty notarialne, oświadczenia) potwierdzonych za zgodność z oryginałem;
3. złożenia dokumentów związanych ze zmianą nazwy spółki [REDACTED] na spółkę [REDACTED];
4. złożenia dokumentów związanych ze zmianą m.in. umowy [REDACTED]
[REDACTED], porozumienia w sprawie zawieszenia udziału apteki w Programie [REDACTED], umowy o współpracy w ramach [REDACTED] na spółkę [REDACTED]

W dniu 14 listopada 2013r. nadesłane zostały dokumenty związane ze zmianą nazwy Spółki – akt notarialny Repertorium A Nr 4548/13 zawierający protokół z Nadzwyczajnego Zgromadzenia Wspólników Spółki z dnia 20 września 2013r., zawierający uchwałę nr 1 o zmianie firmy Spółki na [REDACTED], postanowienie Sądu Rejonowego dla Łodzi-Śródmieścia w Łodzi XX Wydział Gospodarczy Krajowego Rejestru Sądowego z dnia 4 października 2013r. sygn. akt [REDACTED] w przedmiocie zmiany firmy Spółki oraz wydruk z Centralnej Informacji Krajowego Rejestru Sądowego potwierdzający dokonaną zmianę firmy Spółki dla tego samego podmiotu zarejestrowanego w Rejestrze Przedsiębiorców Krajowego Rejestru Sądowego za numerem KRS [REDACTED]. Potwierdzone zostały również za zgodność z oryginałem dokumenty załączone do pisma nadesłanego w dniu 21 października 2013r. (umowy, regulaminy, uchwały, akty notarialne, oświadczenia).

Ponadto pełnomocnik spółki wyjaśnił, co następuje:

1. w zakresie przedłożonych dokumentów tj. umowy [REDACTED]
[REDACTED]; porozumienia w sprawie zawieszenia udziału apteki w [REDACTED], umowy [REDACTED], zawartych przez [REDACTED] – zmiana firmy Spółki z [REDACTED] na [REDACTED] nie wymaga aneksowania żadnego z tych dokumentów ani też zawierania nowych umów.
2. w zakresie zasad funkcjonowania [REDACTED] program realizowany jest w ramach współpracy z [REDACTED], zaś zasady funkcjonowania programu opisane są w załączonej do pisma z dnia 18 października 2013r. umowie o współpracy, w szczególności

w Regulaminie [REDAKTOWANE] stanowiącym załącznik Nr 2. Spółka nie dysponuje żadnym innym dokumentem regulującym zasady funkcjonowania [REDAKTOWANE]

W dalszej części pisma pełnomocnik wyjaśnił również, że z informacji udzielonych przez Kierownika Apteki [REDAKTOWANE] skierowany jest do osób, które ukończyły 60 lat i dołączyły do programu poprzez rejestrację w systemie programu. Każdy uczestnik [REDAKTOWANE] otrzymuje legitymację/kartę [REDAKTOWANE], która uprawnia m.in. do zakupu leków pełnopłatnych na receptę (przy jednoczesnym przedstawieniu recepty) oraz wybranych leków bez recepty objętych programami dofinansowania organizowanymi przez [REDAKTOWANE] w ramach [REDAKTOWANE] Wydana karta służy, jako nośnik zakodowanych zasad dofinansowania.

Zgodnie z art. 10 § 1 *ustawy z dnia 14 czerwca 1960r. - Kodeks postępowania administracyjnego* (t.j. Dz.U. z 2013r. poz. 267) pismem z dnia 18 listopada 2013r. Organ poinformował o zakończeniu prowadzonego postępowania dowodowego i o zamiarze wydania decyzji kończącej postępowanie administracyjne w przedmiocie naruszenia art. 94a ust. 1 *ustawy z dnia 6 września 2001r. - Prawo farmaceutyczne* (t.j. Dz.U. z 2008r. Nr 45 poz. 271 z późn. zm.). Strona została poinformowana także, że może się wypowiedzieć, co do zebranych materiałów oraz zgłoszonych żądań w terminie 7 dni od dnia otrzymania pisma a po upływie wyznaczonego terminu zostanie wydana stosowna decyzja.

W tym czasie strona miała możliwość również zapoznać się z aktami sprawy.

We wskazanym terminie, Strona nie wniosła innych wyjaśnień, nie składała też żadnych wniosków.

I.

Organ zważył, co następuje:

Podstawą wszczęcia i prowadzenia przedmiotowego postępowania, którego stroną jest [REDAKTOWANE] (poprzednio [REDAKTOWANE], [REDAKTOWANE]) prowadząca aptekę ogólnodostępną o nazwie [REDAKTOWANE] położoną w [REDAKTOWANE], jest art. 94a ust. 1, 2 i 3 *ustawy Prawo farmaceutyczne* oraz stwierdzenie podczas przeprowadzonej kontroli, że apteka uczestniczy w [REDAKTOWANE] oraz obsługuje [REDAKTOWANE], co narusza art. 94a ust. 1 *ustawy Prawo farmaceutyczne*.

Zgodnie z brzmieniem art. 94a ust. 1, 2 i 3 tejże ustawy *zabroniona jest reklama aptek i punktów aptecznych oraz ich działalności. Nie stanowi reklamy informacja o lokalizacji i godzinach pracy apteki lub punktu aptecznego. Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny sprawuje nadzór nad przestrzeganiem przepisów ustawy w zakresie*

działalności reklamowej aptek, punktów aptecznych i placówek obrotu pozaaptecznego. W razie stwierdzenia naruszenia wyżej wymienionego przepisu wojewódzki Inspektor farmaceutyczny nakazuje w drodze decyzji zaprzestanie prowadzenia takiej reklamy.

Z uwagi na fakt, że ustawa Prawo farmaceutyczne nie zawiera legalnej definicji reklamy posłużyć się należy w tym względzie definicją zawartą w wydanych opracowaniach słownikowych a także orzecznictwem sądów administracyjnych.

I tak według Słownika Wyrazów Obcych Wydawnictwo Naukowe PWN 1996, za reklamę należy rozumieć rozpowszechnianie informacji o danych towarach, ich zaletach, wartości, miejscach i możliwościach nabycia... za pomocą plakatów, ogłoszeń w prasie, radiu i w telewizji stanowiące zachętę do nabywania towarów lub korzystania z określonych usług.

Podobna definicja zawarta jest w Małym Słowniku Języka Polskiego Wydawnictwo Naukowe PWN 1996.

Zgodnie z utrwalonym orzecznictwem sądów administracyjnych, wydanym wprawdzie pod rządami przepisu art. 94a ust. 1 *ustawy Prawo farmaceutyczne* obowiązującego do dnia 31 grudnia 2011r.

- za reklamę działalności apteki należy uznać każde działanie skierowane do publicznej wiadomości niezależnie od sposobu i metody jego przeprowadzenia oraz środków użytych do jego realizacji, jeśli jego celem jest zwiększenie sprzedaży produktów leczniczych i wyrobów medycznych oferowanych w danej aptece (wyrok WSA w Warszawie z 14 maja 2008r. sygn. akt VII SA/Wa 2215/07),
- reklamą może być każde działanie skierowane do publicznej wiadomości, zmierzające do zwiększenia sprzedaży produktów leczniczych i wyrobów medycznych w niej oferowanych (wyrok WSA w Warszawie z 1 lutego 2008r. sygn. akt VII SA/Wa 1960/07),
- reklamą działalności apteki jest każde działanie, każda jej działalność niezależnie od formy i metody jej przeprowadzenia oraz użytych do jej realizacji środków, jeśli celem tej działalności jest zwiększenie sprzedaży produktów leczniczych lub wyrobów medycznych w danej aptece lub punkcie aptecznym (wyrok WSA w Warszawie z dn. 22 listopada 2007r. sygn. akt VII SA/WA 1661/07),
- reklamą jest każda wypowiedź skierowana do potencjalnych konsumentów, odnosząca się do towarów, usług, a także przedsiębiorcy oferującego towary lub usługę mającą na celu zachęcenie i skłonienie adresatów do nabywania towarów lub korzystania z usług – wyrok SN z 26 stycznia 2006r. sygn. akt V CSK 83/05.

Reklama może przyjmować różne formy w szczególności haseł, sloganów, spotów TV, ulotek, billboardów, folderów czy gazetek. Istotnym elementem reklamy jest zamiar wywołania reakcji potencjalnych klientów. Podstawowym elementem reklamy, zgodnie z opinią sądu (wyrok WSA w Warszawie z 01 lutego 2008r. sygn. Akt VII SA/Wa 1960/07) jest

zamiar przyciągnięcia potencjalnych klientów do dokonania zakupu produktu leczniczego lub wyrobu medycznego w konkretnej aptece, niezależnie od formy i metody jej przeprowadzenia oraz użytych do jej realizacji środków, jeśli jej celem jest zwiększenie sprzedaży ww. produktów w danej aptece lub punkcie aptecznym.

Za reklamę działalności apteki zostały uznane również czynności polegające na wręczaniu bonów rabatowych, umieszczanie obok nazwy apteki napisów: niskie ceny, wysokie rabaty.

Reasumując należy stwierdzić, że reklamą jest każdego rodzaju działanie i informacja, której celem jest zachęta do nabycia oferowanych przez aptekę towarów i która w taki sposób jest odbierana przez pacjentów. Za działania reklamowe winny być uznane wszystkie te działania, których zamierzonym celem jest pozyskanie nowych lub/i zatrzymanie „starych klientów”.

Na gruncie obecnie obowiązującego art. 94a ust. 1 ustawy *Prawo Farmaceutyczne* należy stwierdzić, że reklamą apteki jest wszystko to, co nie jest informacją o lokalizacji i godzinach pracy apteki.

Za szerokim rozumieniem reklamy przemawia fakt, że ustawodawca nie zawarł w art. 94a ust. 1 ustawy *Prawo farmaceutyczne* żadnych wyłączeń, w przeciwieństwie do definicji reklamy produktu leczniczego, o jakim mowa w art. 52 tejże ustawy.

Orzecznictwo Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego pod rządami obecnie obowiązującego art. 94a ust.1 ustawy - *Prawo farmaceutyczne* podtrzymuje dotychczasową linię orzecznictwa dotychczasowego Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Warszawie i tak w:

- wyroku z dnia 8 listopada 2012r. (sygn. akt. VI Sa/Wa 168/12) Sąd wskazał, iż *„Reklamą działalności aptek będzie więc zamiar przyciągnięcia potencjalnych klientów do dokonania zakupu towarów sprzedawanych w aptecce – niezależnie od form i metod jej prowadzenia oraz użytych do jej realizacji środków – jeśli jej celem jest zwiększenie sprzedaży produktów leczniczych lub wyrobów medycznych.”*,

- wyroku z dnia 15 kwietnia 2013r. sygn. akt VI SA/Wa 2617/12 Sąd zauważył, że *w aktualnym stanie prawnym także nie zawarto definicji reklamy apteki i jej działalności, Posiłkując się definicjami reklamy zawartymi w publikacjach słownikowych wskazać trzeba, że za reklamę uważa się każde działanie, mające na celu zachęcenie potencjalnych klientów do zakupu konkretnych towarów lub do skorzystania z określonych usług (np. Wielki Słownik Wyrazów Obcych pod Red. M. Bańki, wyd. PWN (...)) Objęcie zakazem „każdego działania” wyłącza z tej dyspozycji tylko jeden stan faktyczny, określony w zdaniu 2 art. 94a ust.1 – kierowanie do publicznej wiadomości informacji o lokalizacji i godzinach pracy apteki lub punktu aptecznego.*

Organ na podstawie zgromadzonego materiału dowodowego ustalił, że na terenie

apteki, pracownicy apteki, rozdawali Karty uczestnika [REDACTED]

Uczestniczenie w [REDACTED], zapewniało wg ustalonych zasad obniżki cen produktów dostępnych bez recepty oraz leków nierefundowanych, rabaty na wybrane produkty, objęte Informatorem Programu. Dokonywanie zakupów w aptekach objętych Programem, płacąc nawet tylko 1zł.

Program [REDACTED] oferował wybrany asortyment po promocyjnych cenach tylko swoim uczestnikom, mając za zadanie przyciągnięcie określonej grupy klientów (kobiety w ciąży, matki z małym dzieckiem) oraz zachęcał jego uczestników do dokonywania dalszych zakupów w tej aptece.

[REDACTED] oferuje wybrany asortyment po promocyjnych cenach tylko swoim uczestnikom, mając za zadanie przyciągnięcie określonej grupy klientów (osoby po 60 roku życia) oraz zachęca jego uczestników do dokonywania dalszych zakupów w tej aptece.

Organ ustalił, że apteka prowadzona przez [REDACTED]:

- wobec zawarcia umowy [REDACTED]

[REDACTED] zawartej w dniu 1 września 2011r. z [REDACTED] brała udział w Programie [REDACTED]

[REDACTED] oraz zgodnie ze stanowiskiem przedstawionym w piśmie nadesłanym w dniu 30 września 2013r. pełnomocnika Strony, apteka nadal uczestniczy w [REDACTED]

- na podstawie Umowy z dnia 12 stycznia 2011r. oraz Umowy [REDACTED] z dnia 17 września 2013r. zawartej z [REDACTED] apteka obsługuje karty [REDACTED]

Obowiązki apteki wynikające z umów wskazują jednoznacznie na świadczenie usług farmaceutycznych nie ujętych w *ustawie Prawo farmaceutyczne*.

Z dokumentów zgromadzonych w sprawie tj. [REDACTED]

[REDACTED] wynika, jak wiele różnych czynności musiał wykonać farmaceuta obsługujący pacjenta należącego do [REDACTED]. Należały do nich: rejestracja pacjentów, wydawanie kart uczestnika programu, wydawanie pakietu powitalnego, sprawdzanie konta pacjenta i zgromadzonej na nim liczby plusów, zamawianie asortymentu objętego ofertami rabatowymi i jego rejestracja w systemie komputerowym, pozwalającym na uwzględnienie takiego rabatu i inne.

Żadna z powyższych czynności nie mieści się w zakresie usług farmaceutycznych zawartych w art. 86 ust. 2 *ustawy Prawo farmaceutyczne*.

W ocenie Organu udział w [REDACTED] apteki ogólnodostępnej o nazwie [REDACTED]

[REDACTED] położonej w [REDACTED] prowadzonej przez [REDACTED]

██████████, zachęca uczestników programu do dokonywania zakupu produktów w tej aptece. W zamian, bowiem za przysługujący im rabat (kwotę dofinansowania) mogą oni uzyskać określone korzyści. Program skłania uczestników do dalszych zakupów w aptece.

Natomiast udział w/w apteki w ██████████ oraz w ██████████ ██████████ również, zachęcał uczestników programów do dokonywania zakupu produktów w tej aptece. W zamian, bowiem za zbierane plusy lub przysługujący im rabat mogli oni uzyskać określone korzyści. Programy także, skłaniały uczestników do dalszych zakupów w aptece.

Działanie polegające na zachęcaniu do zakupów, oferujące pacjentom korzyści, należy uznać za reklamę apteki i jej działalności. Programy stwarzające warunki przymuszania do związania się z apteką mają ██████████ i miały ██████████ ██████████ na celu zwiększenie obrotu w aptecce uczestniczącej w programie.

Program, w którym uczestniczy oraz programy, w których uczestniczyła przedmiotowa apteka mieszczą się w pojęciu niedozwolonej reklamy z art. 94a ust. 1 *ustawy Prawo farmaceutyczne*. Informowanie na stronach internetowych o rabatach cenowych dla programów: ██████████

██████████ oraz wykaz aptek w nim uczestniczących w tym apteki ogólnodostępnej o nazwie ██████████ położonej w ██████████ stanowiło reklamę apteki i jej działalności.

Program Opieki Farmaceutycznej przewidywał korzyści finansowe dla pacjentów i podobnie jak wszelkiego rodzaju akcje promocyjne, rabatowe, czy rozpowszechnianie informacji o promocjach cenowych musi być traktowany w kategoriach art. 94a ust. 1 *ustawy Prawo farmaceutyczne* jako forma reklamy apteki i jej działalności.

Organ uważa, że uczestnictwo apteki o nazwie ██████████ położonej w ██████████ ██████████ prowadzonej przez ██████████ z siedzibą w Łodzi:

- w ██████████ stanowi niedopuszczalną reklamę apteki i jej działalności, a tym samym narusza art. 94a ust. 1 *ustawy Prawo farmaceutyczne* w obowiązującym jej brzmieniu oraz
- w ██████████, stanowiło niedopuszczalną reklamę apteki i jej działalności, a tym samym naruszało art. 94a ust. 1 *ustawy Prawo farmaceutyczne* w obowiązującym jej brzmieniu.

Zauważyć ponadto należy, że katalog usług świadczonych przez aptekę, o jakim mowa w art. 86 ust. 2 *ustawy Prawo Farmaceutyczne* jest katalogiem zamkniętym.

Wykonywanie, zatem przez aptekę usług polegających na wydawaniu pacjentom kart do zbierania plusów, wprowadzenie do własnych komputerów programów, które obsługują [REDAKTOWANE] oraz obsługiwały [REDAKTOWANE] których organizatorami są inni przedsiębiorcy, stanowi i stanowiło naruszenie tego przepisu, ale także warunków udzielonego przez Łódzkiego Wojewódzkiego Inspektora Farmaceutycznego zezwolenia na prowadzenie w/w apteki.

Z podstawowych warunków prowadzenia działalności, zawartych w udzielonym Stronie zezwoleniu wynika, że podjęcie działalności określonej w zezwoleniu i jej prowadzenie musi być zgodne z przepisami dotyczącymi środków farmaceutycznych, materiałów medycznych, aptek i Inspekcji Farmaceutycznej, odpowiednimi przepisami dotyczącymi prowadzenia działalności gospodarczej oraz innymi zawartymi w obowiązujących przepisach.

II.

Zgodnie z art. 129b ust. 1 i ust. 2 *ustawy Prawo farmaceutyczne* karze pieniężnej w wysokości do 50.000 zł podlega ten, kto wbrew przepisom art. 94a prowadzi m.in. reklamę apteki oraz jej działalności. Karę pieniężną 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.

Przepisy ustawy nie zawierają jednak przypadków naruszeń, które uzasadniałyby zastosowanie kary pieniężnej w konkretnej wysokości.

Nałożenie kary pieniężnej jest obligatoryjne. Wynika wprost z przepisów ustawy.

Organ stwierdzając prowadzenie zakazanej reklamy apteki jest zobowiązany nałożyć na przedsiębiorcę naruszającego powołany przepis stosowną karę pieniężną.

Strona przyznała, że prowadzona przez nią apteka uczestniczy w [REDAKTOWANE] oraz uczestniczyła w [REDAKTOWANE]

Organ w ramach prowadzonego postępowania stwierdził, że udział apteki w programach, które w istocie swej poprzez odnoszenie korzyści (otrzymywanych nagród) przez uczestniczących w nim pacjentów, zachęcają ([REDAKTOWANE]) lub zachęcały ([REDAKTOWANE]) do dokonywania zakupów w prowadzonej przez Stronę aptece stanowi niedozwoloną jej reklamę i jej działalność.

Biorąc pod uwagę fakt, że:

- spółka [REDAKTOWANE] nie była uprzednio karana, za naruszenie art. 94a ust. 1 *ustawy Prawo Farmaceutyczne*,

- naruszenie art. 94a ust. 1 *ustawy Prawo Farmaceutyczne* przez stronę stwierdzone zostało po raz pierwszy, po wejściu w życie zmienionych od dnia 1 stycznia 2012r. przepisów,
- reklama apteki i jej działalności trwa od dnia 1 stycznia 2012r.,
- dwukrotnego informowania przez wojewódzkiego inspektora farmaceutycznego wszystkich przedsiębiorców prowadzących apteki na terenie województwa łódzkiego drogą elektroniczną o zakazie, poczynając od dnia 1 stycznia 2012r. prowadzenia reklamy aptek i punktów aptecznych oraz ich działalności - poprzez przesłanie komunikatów z dnia 2 stycznia 2012r. i z dnia 10 stycznia 2012r. oraz umieszczenia ich na stronach internetowych – w Biuletynie Informacji Publicznej Inspektoratu pod adresem www.wif.bip.lodz.pl , aktualnie www.lwif.pl

nałożona w wysokości 5.000 zł kara pieniężna jest adekwatna do okoliczności i czasu prowadzenia reklamy apteki i jej działalności.

Karę pieniężną uiszcza się na wskazane w rozstrzygnięciu decyzji konto w terminie 7 dni od dnia, w którym decyzja stała się ostateczna. Od kary pieniężnej nieuiszczonej w terminie nalicza się odsetki ustawowe.

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

Ponieważ przedsiębiorca jest zobowiązany spełniać określone przepisami prawa warunki wykonywania działalności gospodarczej, naruszając obowiązujące przepisy prawa winien liczyć się z konsekwencjami, które w niniejszej sprawie polegają na ukaraniu go karą pieniężną.

III.

Zgodnie z art. 105 § 1 *ustawy z dnia 14 czerwca 1960r. – Kodeks postępowania administracyjnego* (t.j. Dz.U. z 2013r. poz. 267), 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.

Art. 94a ust. 3 *ustawy Prawo farmaceutyczne* stanowi, że w razie stwierdzenia naruszenia przepisu ust. 1 lub ust. 1a wojewódzki inspektor farmaceutyczny nakazuje, w drodze decyzji, zaprzestanie prowadzenia takiej reklamy.

W toku prowadzonego postępowania strona oświadczyła, że uczestniczyła w [REDAKTOWANE] oraz w [REDAKTOWANE], by ostatecznie w piśmie nadesłanym w dniu 30 września 2013r. oświadczyć, że nie uczestniczy w/w programach.

Ponieważ Strona zaprzestała prowadzenia zakazanej reklamy w odniesieniu do [REDAKTOWANE], odpadły podstawy do

wydania decyzji, o jakiej mowa w art. 94a ust. 3 *ustawy Prawo farmaceutyczne*, dlatego na podstawie art. 105 § 1 *kpa* organ umorzył postępowanie w zakresie określonym w art. 94a ust. 3.

IV.

Zgodnie z art. 94a ust. 4 *ustawy Prawo farmaceutyczne* decyzji nakazującej zaprzestanie prowadzenia reklamy aptek i punktów aptecznych oraz ich działalności nadaje się rygor natychmiastowej wykonalności. Zapis ten stanowi o obligatoryjnym charakterze nadania przez wojewódzkiego inspektora farmaceutycznego takiej decyzji rygoru natychmiastowej wykonalności.

W przypadku wydania przez wojewódzkiego inspektora farmaceutycznego decyzji nakazującej zaprzestanie prowadzenia reklamy apteki oraz jej działalności, co ma miejsce w niniejszej sprawie, organ zmuszony jest decyzji taki rygor nadać w przeciwieństwie do uregulowań zawartych w art 108 § 1 *kpa*, które organ stosuje w przypadku gdy spełnione są przesłanki z niego wynikające m.in. ze względu na ochronę zdrowia lub życia ludzkiego.

Art. 94a ust. 4 *ustawy Prawo farmaceutyczne* możliwości fakultatywnych nadania decyzji rygoru natychmiastowej wykonalności nie przewiduje.

Biorąc powyższe pod uwagę na podstawie art. 94a ust. 1 i 2, 3, 4, art. 129b ust.1, 2, 4 *ustawy z dnia 6 września 2001r. - Prawo farmaceutyczne* (t.j. Dz. U. z 2008r. Nr 45, poz. 271 z późn. zm.) oraz art.104, 105 § 1 i art. 107 § 1-3 *ustawy z dnia 14 czerwca 1960r. kodeksu postępowania administracyjnego* (t.j. Dz. U. z 2013r. poz. 267) postanowiłem jak na wstępie.

POUCZENIE

Od decyzji niniejszej służy stronie odwołanie do Głównego Inspektora Farmaceutycznego za moim pośrednictwem w terminie czternastu dni od daty otrzymania decyzji.

pieczęć okrągła

Łódzki Wojewódzki Inspektor
Farmaceutyczny
mgr farm. Romuald Boguszewski

Otrzymują:

[Redacted signature area]

2. a/a

Decyzja zwolniona z opłaty skarbowej na podstawie części I ust. 53 załącznika do *ustawy z dnia 16 listopada 2006r. o opłacie skarbowej* (tj. Dz. U. z 2012r. poz. 1282 ze zm.).