

Gdańsk, dnia 18 lipca 2018 r.

WIF-GD.8523.1.7.2014

.....
adres do korespondencji
.....

DECYZJA Nr 8 / NKP/ 2018

Na podstawie:

- art. 112 ust. 3 w związku z art. 129b ust. 1 i 2 w zw. z art. 94a ustawy Prawo farmaceutyczne tj. z 30.10.2017 r. (Dz.U. z 2017 r. poz. 2211), zwanej dalej prawem farmaceutycznym;
- art. 104 § 1 Kodeksu postępowania administracyjnego tj. z 8.06.2017 r. (Dz.U. 2017 poz.1257), zwanego dalej kpa

Pomorski Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny:

nakłada na firmę z siedzibą w (KRS) karę pieniężną w wysokości 35.000 zł (trzydzieści pięć tysięcy złotych) w związku ze stwierdzonym w decyzji ostatecznej Pomorskiego Inspektora Farmaceutycznego w Gdańsku z 3.10.2016 r. nr 4/UPR/2016 prowadzeniem niedozwolonej reklamy apteki o nazwie położonej w przy ul. (zezwolenie nr z dnia r.), polegającej na dystrybucji kart rabatowych oraz ulotek i gazetek reklamowych.

UZASADNIENIE

Pismem z dnia 4.12.2014 r. organ powiadomił stronę o wszczęciu postępowania w sprawie nałożenia kary pieniężnej w związku ze stwierdzonym w decyzji ostatecznej Pomorskiego Inspektora Farmaceutycznego w Gdańsku z 3.10.2016 r. nr 4/UPR/2016 prowadzeniem niedozwolonej reklamy apteki (art. 94a ustawy prawo farmaceutyczne) o nazwie położonej w przy ul. (zezwolenie nr z dnia r.), polegającej na dystrybucji kart rabatowych oraz ulotek i gazetek reklamowych. Podstawą wszczęcia postępowania był materiał dowodowy zebrany w toku wszczętego w dniu 22 października 2013 r. przez tut. urząd postępowania w sprawie nakazania zaprzestania prowadzenia reklamy.

Organ dopuścił jako dowód w niniejszej sprawie cały materiał dowodowy zebrany w postępowaniu o nakazanie zaprzestania prowadzenia reklamy, zakończonego ostateczną decyzją PWIF z dnia 3.10.2016 r. (zn. WIF-GD.8523.15.2013), stwierdzającą prowadzenie niedozwolonej reklamy i umarzającą postępowanie (z uwagi na zaprzestanie prowadzenia reklamy), w tym także o materiał zebrany w postępowania odwoławczym włącznie z decyzją Głównego Inspektora Farmaceutycznego z 7.12.2017 r. (GIF-P-L-0740/502-2/KR/16), na mocy której GIF utrzymał w mocy decyzję Pomorskiego Inspektora Farmaceutycznego z 3.10.2016 r. (WIF-GD.8523.15.2013).

Jak wynika z dołączonych do materiału akt sprawy WIF-GD.8523.15.2013 pismem z dnia 22 października 2013 r. Pomorski Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny zawiadomił stronę o wszczęciu z urzędu postępowania administracyjnego w sprawie nakazania zaprzestania prowadzenia niedozwolonej reklamy apteki **o nazwie położonej w przy**

ul. (zezwolenie nr z dnia r.). Postępowanie zostało wszczęte w związku z otrzymaniem informacji, iż w prowadzonej przez stronę Aptecę wydaje się pacjentom karty rabatowe z logo: „**Karta seniora. -10% RABATU**”, „**10 kroków do 15% rabatu**”. Organ wszedł w posiadanie ww. kart oraz ulotki WIELKIE OTWARCIE 31 SIERPNIA.”, zawierającej oferty cenowe suplementów diety, z adnotacją oferta ważna od 31.08.2013 r. do 4.09.2013 r. lub do wyczerpania zapasów. Ulotka zawierała bon o wartości 5 zł, ze wskazaniem o treści: „realizacja wyłącznie w drogeriach”. Ponadto organ otrzymał gazetkę reklamową „CENY na 6” z ofertą cenową suplementów diety w okresie od 10.09.2013 do 2.10.2013. W wyniku przeprowadzonego postępowania PWIF wydał 3.10.2016 r. decyzję nr 4/UPR/2016, na mocy której:

1) stwierdził, że z siedzibą w prowadziła niedozwoloną reklamę apteki o nazwie położonej w przy ul. (zezwolenie nr z dnia r.), polegającą na dystrybucji kart rabatowych oraz ulotek i gazetek reklamowych,
2) umorzył postępowanie w sprawie nakazania zaprzestania prowadzenia przez z siedzibą w w sprawie nakazania zaprzestania prowadzenia niedozwolonej reklamy apteki o nazwie położonej w przy ul. (zezwolenie nr z dnia r.), polegającej na dystrybucji kart rabatowych ulotek i gazetek reklamowych, z uwagi na to, że strona zaprzestała prowadzenia niedozwolonej reklamy przed wydaniem decyzji.

Decyzją z dnia 7.12.2017 r. (GIF-P-L-0740/502-2/KR/16) Główny Inspektor Farmaceutyczny utrzymał decyzję PWIF w mocy, tym samym decyzja, w której między innymi stwierdzono prowadzenie reklamy – stała się ostateczna.

Strona pismem z dnia 13.02.2018 r. została powiadomiona o możliwości zapoznania się z zebrany w sprawie materiałem dowodowym, zgodnie z treścią art. 10 kpa, w tym także o poszerzeniu materiału dowodowego o cały materiał dowodowy zebrany w postępowaniu o nakazanie zaprzestania prowadzenia reklamy, zakończonego ostateczną decyzją PWIF z dnia 3.10.2016 r. (zn. WIF-GD.8523.15.2013) wraz z materiałem zebrany w postępowania odwoławczym, włącznie z decyzją Głównego Inspektora Farmaceutycznego z 7.12.2017 r. (GIF-P-L-0740/502-2/KR/16), na mocy której GIF utrzymał w mocy decyzję Pomorskiego Inspektora Farmaceutycznego z 3.10.2016 r. (WIF-GD.8523.15.2013).

Pismem z dnia 27.02.2018 r. strona zwróciła się o wyjaśnienie, kiedy zostało wszczęte postępowanie i co jest jej przedmiotem, zwróciła się też o wgląd do akt sprawy w systemie informatycznym. Na to pismo organ udzielił odpowiedzi pismem z dnia 5.04.2018 r.

Pomorski Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny po szczegółowym zapoznaniu się z wyjaśnieniami strony uznał, że zachodzą przesłanki do nałożenia na stronę kary pieniężnej w trybie art. 129b prawo farmaceutyczne w związku z prowadzeniem niedozwolonej reklamy.

Jak wskazano wyżej fakt prowadzenia niedozwolonej reklamy Apteki został stwierdzony decyzją PWIF z dnia 3.10.2016 r. (zn. WIF-GD.8523.15.2013), którą utrzymał w mocy Główny Inspektor Farmaceutyczny decyzją z 7.12.2017 r. (GIF-P-L-0740/502-2/KR/16). Strona złożyła skargę na ww. decyzję GIF, którą Wojewódzki Sąd Administracyjny w Warszawie wyrokiem z dnia 12.01.2016 r., sygn. akt VI SA/Wa 1997/15 oddalił w całości (orzeczenie prawomocne). W uzasadnieniu swojej decyzji Główny Inspektor Farmaceutyczny stwierdził między innymi:

„... w przedmiotowej aptece były wydawane pacjentom karty rabatowe z logo - „**Karta seniora. -10% RABATU**”, oraz „**10 kroków do 15% rabatu**”. Organ wszedł również w posiadanie ulotek z napisem o treści: „**WIELKIE OTWARCIE 31 SIERPNIA. ul.**”, zawierające oferty cenowe suplementów diety, z adnotacją oferta ważna od 31.08.2013 r. do 4.09.2013 r. lub do wyczerpania zapasów. Ulotka zawiera bon o wartości 5 zł, „realizacja wyłącznie w drogeriach”. Ponadto organ otrzymał gazetkę reklamową „CENY NA 6” z ofertą cenową suplementów diety, w okresie od 10.09.2013 r. do 2.10.2013 r. Strona nie kwestionuje powyższych ustaleń, ale ich ocenę w świetle zakazu reklamy aptek i ich działalności. Główny Inspektor

Farmaceutyczny stoi na stanowisku, że podjęcie przez Stronę wymienionych powyżej działań, jednoznacznie wskazuje, że celem strony była reklama przedmiotowej apteki”.

W myśl art. 129b ust. 1 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 pozaaptecznego oraz ich działalności. Zgodnie z treścią ust. 2 przy ustalaniu wysokości kary uwzględnia się w szczególności okres, stopień oraz okoliczności naruszenia przepisów ustawy, a także uprzednie naruszenie przepisów.

Mając na uwadze związanie organu ww. decyzją ostateczną w zakresie stwierdzenia prowadzenia reklamy, niniejsze postępowanie dotyczące nałożenia kary pieniężnej ograniczyło się w szczególności do ustalenia okresu, stopnia oraz okoliczności naruszenia art. 94a prawa farmaceutycznego. W ocenie strony na wyjaśnienie ww. kwestii pozwalał włączony do sprawy materiał z postępowania WIF-GD.8523.15.2013. Zdaniem organu ustalenie ww. okoliczności nie wymagało wnioskowane wcześniej przez stronę przeprowadzenie oględzin lokalu.

Odnosnie okresu naruszenia PWIF przyjął, że w przypadku ulotek z napisem o treści: „WIELKIE OTWARCIE 31 SIERPNI.”, zawierających oferty cenowe suplementów diety czas naruszenia odpowiadał okresowi ważności oferty, który był wskazany na tych ulotkach tj. od 31.08.2013 r. do 4.09.2013. Podobnie w przypadku gazetek reklamowych „CENY NA 6” z ofertą cenową suplementów diety. Za okres naruszenia przyjęto okres ważności oferty tj. od 10.09.2013 r. do 2.10.2013. Inaczej w przypadku wydawania kart rabatowych. Organ uznał za wiarygodne oświadczenie strony wyrażone w piśmie z 17.03.2014 r., z którego wynika, że zaprzestała działań reklamowych jak tylko dowiedziała się o wszczęciu postępowania. Z akt sprawy wynika, że dowiedziała się nie wcześniej niż 23.10.2013 r. Organowi nie udało się ustalić ilości wydawanych kart i ulotek. Na pytanie organu dotyczące ilości wydawanych kart i ulotek zawarte w zawiadomieniu z 22.10.2013 r. i 6.03.2014 r. strona nie udzieliła odpowiedzi.

Z pisma z 12.09.2013 r. wynika, że ulotki były umieszczane w skrzynkach pocztowych. Bezsprzeczne jest, że karty były wydawane na terenie znajdującego się w ul. w obiekcie. Bezsprzeczne jest, że kampania reklamowa była ściśle związana z otwarciem Apteki, jakie miało miejsce w dniu r.

Biorąc pod uwagę powyższe organ określając wysokość kary na korzyść strony uwzględnił fakt, iż reklama prowadzona była niespełna dwa miesiące. Strona zaprzestała jej prowadzenia niezwłocznie po otrzymaniu zawiadomienia o wszczęciu postępowania 23.10.2013 r. Na niekorzyść strony przyjęto okoliczność, iż działania strony były zaplanowane (otwarcie Apteki) i bardzo intensywne. Mimo, iż organ nie był w stanie ustalić ilości ulotek i kart, to bezsprzeczne jest, że działania były zróżnicowane, obejmowały ulotki/gazety dystrybuowane na terenie, jak i karty rabatowe wydawane na terenie obiektu, w który znajduje się Apteka. Wreszcie za zastosowaniem bardzo wysokiej kary zdecydował fakt, iż wobec strony wielokrotnie stwierdzano naruszenie art. 94a prawa farmaceutycznego: decyzja PWIF z 30.09.2015 nr 5/NKP/2015 utrzymana w mocy przez GIF decyzją z dnia 27.01.2017 GIF-P-L-0740/502-6/RD/15 (kara 5.000 zł), decyzja PWIF z 23.12.2014 9/NKP/2014, zmienioną decyzją GIF GIF-P-L-0740/309-4/SzP/15 (kara 10.000 zł). Ponadto w obrocie prawnym pozostają decyzje nieostateczne: decyzja PWIF z 2.03.2017 r. nr z 3/NKP/2017 (kara 35.000 zł). decyzja PWIF z 2.03.2017 r. nr 4/NKP/2017 (kara 40.000 zł), decyzja PWIF z 26.03.2018 r. 3/NKP/2018 (kara 25.000 zł) Powyższe oznacza, że nakładane kary nie spełniają swojej funkcji prewencyjnej. Strona ignoruje obowiązujące przepisy dotyczące zakazu reklamy aptek. Kara w wysokości 35.000 zł w ocenie organu jest odpowiednia do stopnia naruszenia przepisów i powinna właściwie spełniać ww. funkcje prewencyjne.

W ocenie organu w sprawie nie mogły mieć zastosowania przepisy art. 189f kpa (odstąpienie od nałożenia kary i porzucenie na pouczeniu. Biorąc pod uwagę opisaną wyżej skalę prowadzenia reklamy – nie można było uznać, że waga naruszenia jest znikoma (art. 189f § 1 pkt 1kpa).

Pomorski Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny informuje, że kary pieniężne uiszcza się w terminie 7 dni od dnia, w którym decyzja stała się ostateczna, wpłacając przelewem na rachunek Nr 25 1010 1140 0159 7422 3100 0000. Kary pieniężne uiszcza się w terminie 7 dni od dnia, w którym decyzja o nałożeniu kary pieniężnej stała się ostateczna. Od kary pieniężnej nieuiszczonej w terminie nalicza się odsetki za zwłokę w wysokości jak dla zaległości podatkowych.

POUCZENIE

Od decyzji przysługuje stronie odwołanie do Głównego Inspektora Farmaceutycznego. Odwołanie od decyzji należy złożyć za pośrednictwem Pomorskiego Inspektora Farmaceutycznego w Gdańsku, w terminie 14 dni od dnia jej otrzymania.

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.

Otrzymują:

- 1.a/a x2
- 2.adresat
- 3.księgowość