

РЕШЕНИЕ

№ 2282

гр. София, 07.04.2014 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

**АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, XIII КАСАЦИОНЕН
СЪСТАВ**, в публично заседание на 07.03.2014 г. в следния състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ: Пламен Горелски

ЧЛЕНОВЕ: Галин Несторов

Веселина Женаварова

при участието на секретаря Макрина Христова и при участието на прокурора НИКОВА, като разгледа дело номер **11236** по описа за **2013** година докладвано от съдия Пламен Горелски, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е касационно, проведено по реда на чл. 208 и сл. от Административнопроцесуалния кодекс, вр. чл. 63, ал. 1 от Закона за административните нарушения и наказания.

Образувано е по подадена касационна жалба от упълномощен представител на изпълнителния директор на Изпълнителна агенция по лекарствата, против Решение от 11.09.2013 г. на Софийския районен съд, НО, 106^{-ти} състав, постановено по НАХД № 15758/2011 г. С решението е отменено издаденото от изпълнителния директор на ИАЛ Наказателно постановление № РД-И-145/01.08.2011 г., с което на магистър – фармацевт М. Д. А. е наложено административно наказание „глоба”, в размер на 1 000 лева, на основание чл. 294 от Закона за лекарствените продукти в хуманната медицина (ЗЛПХМ), за нарушаване разпоредбите на: чл. 23, ал. 1 и ал. 3 от Наредба № 28/09.12.2008 г. за устройството, реда и организацията на работата на аптеките и номенклатурата на лекарствените продукти; чл. 2 от Наредба № 4/ 04.03.2009 г., за условията и реда за предписване и отпускане на лекарствени продукти, поради това, че на установена дата и място (аптека) е продала отпускан по лекарско предписание лекарствен продукт, без да поиска за него рецепта от лекар.

Недоволен от решението наказващият орган твърди незаконосъобразност и неправилност, и желае да бъде отменено. В съдебното заседание пред касационния съд не е представляван.

Ответникът не е представляван и не е заявил становище.

Прокурорът от Софийска градска прокуратура намира касационната жалба за основателна.

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД С. – ГРАД, след като прецени приложените по делото доказателства, доводите и възраженията на страните, съобразно чл. 218 АПК, приема за установено следното.

Касационната жалба е подадена в срока, определен с чл. 211, ал.1 АПК, вр. чл. 63, ал. 1, изр. второ ЗАНН от надлежна страна и е процесуално допустима. Предвид разпоредбата на чл. 218, ал. 1 АПК Съдът е обвързан с посочените в жалбата пороци на решението, но за валидността, допустимостта и съответствието му с материалния закон следи служебно. Доводи за нищожност и недопустимост на обжалваното решение не са наведени от касационния жалбоподател и Съдът не открива при извършената служебна проверка наличието на такива основания.

Въззивният съд е приел за установено по несъмнен начин, че на посочената в АУАН и в НП дата М. Д. А., като магистър – фармацевт в аптека „Б. брези“, на [улица] [населено място] продала лекарствен продукт “С. 100 mg tablets”, с парт. Номер 3631110, за продажбата на който се изисква лекарско предписание, без преди това да е изисквала такова от клиента. Макар да е посочил, че АУАН и НП са съставени в съответствие с изискванията на ЗАНН, Съдът е преценил, че деянието на санкционираното лице не е получило адекватна материалноправна квалификация, понеже нито една от приетите за нарушени разпоредби не съдържа забрана за продажба на лекарствени продукти с режим на отпускане „по лекарско предписание“, без съответната рецепта.

Решението е неправилно. Настоящият състав на касационния съд не споделя мотивите на въззивния.

Санкционната норма на чл. 294 ЗЛПХМ е обща и предвижда налагане на санкции за нарушаване разпоредби на този закон или на наредбите по прилагането му, извън случаите по чл.чл. 281-293. Следователно, предпоставка за налагането на санкция, на основание чл. 294 от Закона е извършване на деяние, нарушаващо конкретна разпоредба, съставляваща част от специалните наредби. На наказаното лице е вменено нарушаване разпоредбите на чл. 23, ал. 1 и ал. 3 от Наредба № 28/09.12.2008 г. „за устройството, реда и организацията на работата на аптеките и номенклатурата на лекарствените продукти“, както и нарушаване на чл. 2 от Наредба № 4/ 04.03.2009 г., „за условията и реда за предписване и отпускане на лекарствени продукти“. Според ал. 1 на чл. 23 от Наредба № 28/09.12.2008 г. „Всеки фармацевт е независим при вземане на решение, свързано с осъществяването на професионалните му задължения, за което носи съответната отговорност“ и (ал. 3): „За неправилно приготвен и/или отпуснат лекарствен продукт и за настъпилите последици носи отговорност фармацевтът, който го е приготвил и/или отпуснал“. Чл. 2 от Наредба № 4/ 04.03.2009 г. пък указва, че „Режимът на предписване на лекарствените продукти е определен в разрешението за употреба на лекарствения продукт“. Отпускането на процесния лекарствен продукт, без да е представена рецепта означава „неправилно отпускане“, по смисъла на ал. 3 на чл. 28 от Наредба № 28/09.12.2008 г. Именно това несъобразяване с наредбата, от обективна страна представлява състав на административно нарушение, за което е предвидено налагане на наказание, на основание чл. 294 ЗЛПХМ. Нарушението, предвид важността на обществените отношения, които засяга не може да бъде определено като маловажно.

Мотивиран от горните съображения и на основание чл. 222, ал. 1, чл. 221, ал. 2, вр. ал. 1 АПК, вр. чл. 63, ал. 1, изречение второ ЗАНН, Административен съд София-град, Х. ^{-ти} касационен състав

Р Е Ш И:

ОТМЕНЯ Решение от 11.09.2013 г. на Софийския районен съд, НО, 106^{-ти} състав, по НАХД № 15758/2011 г. и ВМЕСТО НЕГО ПОСТАНОВЯВА:

ПОТВЪРЖДАВА издаденото от изпълнителния директор на ИАЛ Наказателно постановление № РД-И-145/01.08.2011 г. Касационното решение е окончателно, и не подлежи на обжалване и на протест.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: 1.

2.