



Poznań, dnia 3 lutego 2021 r.

WOJEWODA WIELKOPOLSKI

KN-I.4131.1.45.2021.8

ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE

Na podstawie art. 79 ust. 1 ustawy z dnia 5 czerwca 1998 r. o samorządzie powiatowym (t.j. Dz. U. z 2020 r. poz. 920)

orzekam

nieważność uchwały nr XXIV/245/2020 Rady Powiatu Nowotomyskiego z dnia 30 grudnia 2020 roku w sprawie określenia rozkładu godzin pracy aptek ogólnodostępnych na terenie Powiatu Nowotomyskiego w 2021 roku - ze względu na istotne naruszenie prawa.

Uzasadnienie

W dniu 30 grudnia 2020 roku Rada Powiatu Nowotomyskiego uchwałą nr XXIV/245/2020 określiła rozkład godzin pracy aptek ogólnodostępnych na terenie Powiatu Nowotomyskiego w 2021 roku, zwanej dalej "uchwałą".

Uchwałę podjęto na podstawie art. 12 pkt 11 ustawy z dnia 5 czerwca 1998 roku o samorządzie powiatowym (t.j. Dz. U. z 2020 r. poza 920), zwanej dalej "u.s.p." oraz art. 94 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 6 września 2001 roku - Prawo farmaceutyczne (t.j. Dz. U. z 2020 r. poz. 944 ze zm.), zwanej dalej "P.f."

Uchwała została doręczona Wojewodzie Wielkopolskiemu w dniu 5 stycznia 2021 r.

Dokonując oceny zgodności z prawem przedmiotowej uchwały organ nadzoru stwierdził co następuje:

Zgodnie z zasadą wyrażoną w Konstytucji Rzeczypospolitej Polskiej z dnia 2 kwietnia 1997 roku (Dz. U. Nr 78 poz. 483 ze zm.) organy władzy publicznej działają na podstawie i w granicach prawa. Poprzez działanie na podstawie i w granicach prawa w zakresie podejmowania uchwał przez organy jednostek samorządu terytorialnego rozumieć należy działanie zgodne z przepisami regulującymi podstawy prawne podejmowania uchwał; przepisami prawa ustrojowego; przepisami prawa materialnego oraz zgodne z przepisami regulującymi procedurę

al. Niepodległości 16/18, 61-713 Poznań, tel. 61-854-14-51, fax. 61-854-18-36

www.poznan.uw.gov.pl, e-mail: nk@poznan.uw.gov.pl

www.obywatel.gov.pl, infolinia tel. 222 500 117

podejmowania uchwał (por. wyrok WSA w Łodzi z dnia 21 stycznia 2009 roku, III SA/Łd 564/08; wyrok NSA oz. we Wrocławiu z dnia 20 kwietnia 1999 roku, II SA/Wr 364/98, CBOSA).

Stosownie do art. 94 ust. 1 P.f. rozkład godzin pracy aptek ogólnodostępnych powinien być dostosowany do potrzeb ludności i zapewniać dostępność świadczeń również w porze nocnej, w niedzielę, święta i inne dni wolne od pracy. Rozkład godzin pracy aptek ogólnodostępnych na danym terenie określa, w drodze uchwały, rada powiatu, po zasięgnięciu opinii wójtów (burmistrzów, prezydentów miast) gmin z terenu powiatu i samorządu aptekarskiego. Rada powiatu przekazuje ww. uchwałę, w postaci elektronicznej, ministrowi właściwemu do spraw zdrowia, w terminie 2 dni roboczych od dnia jej podjęcia (art. 94 ust. 2 i 2a P.f.).

W załączniku do przedmiotowej uchwały Rada Powiatu Nowotomyskiego uregulowała kwestię dostępności świadczeń w porze nocnej, w niedzielę, święta i inne dni wolne od pracy poprzez zapisy *"gotowość wydawania leków na receptę pod numerem telefonu..."* oraz *"dyżury pod telefonem od godz. 23.00-7.30 zgodnie z planem dyżurów na 2021 roku..."*. W ocenie organu nadzoru powyższe zapisy nie zapewniają jednak odpowiedniej dostępności przedmiotowych świadczeń i w sposób nieuprawniony ograniczają możliwość skorzystania z usług apteki (por. wyrok WSA w Poznaniu z dnia 23 lipca 2020 roku, sygn. akt III SA/Po 205/20, CBOSA).

W orzecznictwie wskazuje się, że rozkład godzin pracy aptek powinien być dostosowany do bieżących, codziennych potrzeb ludności, co wiąże się z zapotrzebowaniem społeczności lokalnej na powszechne, wykonywane przez apteki ogólnodostępne usługi, świadczone w zwykłych warunkach. Ustalając godziny pracy aptek w normalnych, codziennych warunkach należy zatem uwzględniać potrzeby ludności i brać pod uwagę, np. liczbę ludności oraz skupiska mieszkańców na danym terenie, zagęszczenie zabudowy czy też liczbę i układ placówek aptecznych na danym obszarze. Jednocześnie rozkład ten nie może pomijać sytuacji nadzwyczajnych, których częstotliwości występowania nie sposób przewidzieć. Ustalając rozkład pracy aptek trzeba mieć zatem na uwadze także przypadki szczególne, niezwiązane bezpośrednio z zaspokajaniem zwykłych codziennych potrzeb w zakresie zapotrzebowania na leki. W odniesieniu do nich brak jest możliwości zbadania zapotrzebowania na usługi farmaceutyczne, jako że nie można przewidzieć prawdopodobieństwa pojawienia się nagłej choroby czy zaistnienia innego zdarzenia zagrażającego zdrowiu lub życiu człowieka. Dyżury aptek należy traktować jako realizację ustawowego obowiązku zapewnienia dostępności usług farmaceutycznych w wyjątkowych, nadzwyczajnych warunkach (por. wyrok WSA w Warszawie z dnia 26 września 2019 roku, VIII SA/Wa 483/19, wyroki WSA w Poznaniu z dnia 30 października 2018 roku, III SA/Po 496/18; z dnia 28 czerwca 2017 roku, III SA/Po 403/17. CBOSA). Wojewódzki Sąd Administracyjny w Lublinie w wyroku z dnia 26 czerwca 2020 roku (III SA/Lu 89/20, CBOSA) wskazał, iż *„pełnienie wyłącznie dyżuru telefonicznego nie pozwala na realizację ustawowego obowiązku zapewnienia dostępności usług farmaceutycznych, np. poprzez zakup lekarstwa w wyjątkowych, nadzwyczajnych sytuacjach”*.

Wobec powyższego, należało orzec jak w sentencji.

Pouczenie

1. Stwierdzenie nieważności uchwały, zgodnie z art. 80 ust. 1 ustawy z dnia 5 czerwca 1998 r. o samorządzie powiatowym, wstrzymuje jej wykonanie z mocy prawa, z dniem doręczenia rozstrzygnięcia nadzorczego.

2. Niniejsze rozstrzygnięcie nadzorcze może być zaskarżone do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Poznaniu z powodu niezgodności z prawem w terminie 30 dni od daty jego doręczenia, za pośrednictwem Wojewody Wielkopolskiego.

z up. Wojewody Wielkopolskiego

I Wicewojewoda Wielkopolski

(-) Aneta Niestrawska

(dokument podpisany elektronicznie)

Otrzymują:

Rada Powiatu Nowotomyskiego

Zarząd Powiatu Nowotomyskiego

al. Niepodległości 16/18, 61-713 Poznań, tel. 61-854-14-51, fax. 61-854-18-36

www.poznan.uw.gov.pl, e-mail: nk@poznan.uw.gov.pl

www.obywatel.gov.pl, infolinia tel. 222 500 117