

ROZSTRZYGNĘCIE NADZORCZE

WOJEWODY LUBUSKIEGO

Nr NK-I.4131.11.2016.ASzc

z dnia 25 stycznia 2016 r.

Rada Powiatu Gorzowskiego

Działając na podstawie art. 79 ust. 1 ustawy z dnia 5 czerwca 1998 r. o samorządzie powiatowym (tekst jednolity Dz.U.2015.1445 ze zm.) stwierdzam nieważność uchwały Nr 69/XII/2015 Rady Powiatu Gorzowskiego z dnia 23 grudnia 2015 r. w sprawie rozkładu godzin pracy aptek ogólnodostępnych na terenie Powiatu Gorzowskiego w 2016 roku.

Uzasadnienie

Na sesji w dniu 23 grudnia 2015 r. Rada Powiatu Gorzowskiego podjęła uchwałę Nr 69/XII/2015 w sprawie rozkładu godzin pracy aptek ogólnodostępnych na terenie Powiatu Gorzowskiego w 2016 roku.

Uchwała została doręczona organowi nadzoru w dniu 4 stycznia 2016 r.

Po przeprowadzeniu analizy prawnej organ nadzoru stwierdza, że uchwała istotnie narusza prawo, tj. art. 94 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 6 września 2001 r. Prawo farmaceutyczne (tekst jednolity Dz.U.2008.45.271 ze zm., dalej u.p.f.).

Stosownie do powyższych przepisów, 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 (ust. 1); 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 (ust. 2).

Rada powiatu w § 2 ust. 1 uchwały postanowiła, że w porze nocnej na terenie Miasta Kostrzyna nad Odrą dyżurują niżej wymienione apteki pod telefonem kontaktowym. Pora nocna obejmuje od poniedziałku do piątku i w niedzielę godziny od 22.00 do 8.00 dnia następnego, w sobotę godziny od 22.00 do 9.00 dnia następnego.

W ust. 2 uchwały rada powiatu postanowiła, że w święta oraz inne dni wolne od pracy:

- przypadające w dniach: 01.01.2016, 06.01.2016, 28.03.2016, 01.05.2016, 03.05.2016, 26.05.2016, 15.08.2016, 01.11.2016, 11.11.2016, 26.12.2016 pora nocna obejmuje godziny od 19.00 do 8.00 dnia następnego,
- przypadające w dniach: 27.03.2016, 25.12.2016 pora nocna obejmuje godziny od 19.00 do 9.00 dnia następnego.

Natomiast w myśl § 3 uchwały dostęp do świadczeń farmaceutycznych dla mieszkańców Powiatu Gorzowskiego w porze nocnej, w niedzielę, święta oraz inne dni wolne od pracy zapewnia apteka STRYWALD przy ul. Łużyckiej 7 w Gorzowie Wlkp. czynna całą dobę.

W ocenie organu nadzoru wprowadzenie do uchwały zapisów w powyższym kształcie przesądza o tym, że rada powiatu, wbrew delegacji ustawowej wynikającej z art. 94 ust. 2 u.p.f., nie ustaliła rozkładu godzin pracy aptek ogólnodostępnych na terenie powiatu gorzowskiego, który jest dostosowany do potrzeb ludności i który zapewnia dostępność świadczeń w porze nocnej, w niedzielę, święta i inne dni wolne od pracy.

Nie można bowiem uznać realizacji przez radę powiatu ww. obowiązku poprzez wskazanie czynnej całą dobę apteki STRYWALD przy ul. Łużyckiej 7 w Gorzowie Wielkopolskim. Nie ma ona bowiem swojej siedziby na obszarze powiatu gorzowskiego, a na obszarze Miasta Gorzów Wielkopolski. Rada powiatu ma natomiast obowiązek uchwalić rozkład godzin pracy aptek ogólnodostępnych na obszarze powiatu gorzowskiego.

Jednocześnie w ocenie organu nadzoru świadczenie usług aptekarskich w porze nocnej, w niedzielę, święta i inne dni wolne od pracy pod telefonem kontaktowym również nie jest wystarczające. Przyjęcie bowiem takiego rozwiązania z jednej strony dyskwalifikuje osoby nie mające dostępu do usług telekomunikacyjnych, z drugiej niewątpliwie wydłuża czas realizacji tych usług.

Zdaniem organu nadzoru ustalając rozkład godzin pracy aptek w porze nocnej, w niedzielę, święta i inne dni wolne od pracy pierwszorzędnym staje się zapewnienie dostępności świadczeń aptecznych w warunkach, w których nie można precyzyjnie przewidzieć zapotrzebowania na tego typu usługi. Co do zasady nie sposób bowiem przewidzieć wystąpienia nagłej choroby, czy zaistnienia innego zdarzenia zagrażającego zdrowiu lub życiu człowieka. Kluczowym zatem staje się takie rozłożenie obowiązku pełnienia dyżurów przez ogólnodostępne apteki, aby mieszkańcy powiatu gorzowskiego mieli możliwość łatwego i szybkiego skorzystania z niezbędnej pomocy wówczas, gdy zaistnieje konieczność podania leku poza normalnym czasem pracy aptek. Stanowisko organu nadzoru potwierdza ugruntowane orzecznictwo sądów administracyjnych np. wyrok NSA z dnia 9 grudnia 2011 r., sygn. akt II GSK 1338/10, wyrok WSA we Wrocławiu z 3 października 2006 r. sygn. akt III SA/Wr 185/06, wyrok WSA w Gorzowie Wlkp. z dnia 22 maja 2013 r. sygn. akt II SA/Go 271/13.

W konsekwencji należy uznać, że przedmiotowa uchwała nie zapewnia dostępności świadczeń w porze nocnej, w niedzielę, święta i inne dni wolne od pracy.

Odnosząc się do stwierdzonych naruszeń prawa należy zauważyć, że zgodnie z art. 7 Konstytucji organy władzy publicznej działają na podstawie i w granicach prawa, a w oparciu o art. 94 Konstytucji organy samorządu terytorialnego oraz terenowe organy administracji rządowej, na podstawie i w granicach upoważnień zawartych w ustawie, ustanawiają akty prawa miejscowego obowiązujące na obszarze działania tych organów.

Ustawodawca precyzyjnie określił zakres przedmiotowy uchwały. W ramach tego upoważnienia rada powiatu ma obowiązek wydać przepisy normujące materię nim objętą w sposób adekwatny do zakresu udzielonej delegacji ustawowej. Nieprawidłowa realizacja przyznanej ustawowo kompetencji musi być uznana za istotne naruszenie prawa.

Mając na względzie powyższe, należało orzec o nieważności uchwały w całości.

Od niniejszego rozstrzygnięcia służy prawo wniesienia skargi do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gorzowie Wlkp. w terminie 30 dni od doręczenia rozstrzygnięcia za pośrednictwem Wojewody Lubuskiego.

z up. Wojewody Lubuskiego
Dyrektor Wydziału Nadzoru i Kontroli

Teresa Kaczmarek