**Uzasadnienie**

**do projektu uchwały Rady Powiatu Iławskiego z dnia 26 października 2022 roku
w sprawie ustalenia rozkładu godzin pracy aptek ogólnodostępnych na terenie powiatu iławskiego na rok 2023**

Uchwała jest aktem prawa miejscowego, dla którego ustawową podstawę stanowi art. 94 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 6 września 2001 r. – Prawo farmaceutyczne. Stosownie do art. 94 ust. 1 "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 (art. 94 ust. 2 Prawa farmaceutycznego).

Iława jest głównym ośrodkiem miejskim w powiecie. Działa tu najwięcej zakładów podstawowej opieki zdrowotnej, funkcjonuje nocna i świąteczna opieka zdrowotna. Iława jest dobrze skomunikowana z pozostałymi miejscowościami powiatu. Zasadnym jest zatem ustanowienie dyżurów aptek działających na terenie Iławy.

Ustalając rozkład godzin pracy aptek wzięto pod uwagę informacje przekazane odpowiednio wcześniej przez właścicieli aptek. Kierowano się też orzecznictwem sądów rozpatrujących skargi dotyczące uchwalonych przez rady powiatów rozkładów godzin pracy aptek.

Ustalono że w godzinach nocnych dyżur pełnić będzie rotacyjnie jedna z aptek działających w Iławie – głównym ośrodku miejskim powiatu. Przy tym każdy z właścicieli aptek zobowiązany jest do zorganizowania dyżuru swojej apteki w przypadającym na nią dniu.

Na podobną zasadę, jako słuszną wskazał NSA w wyroku z 09.12.2011 r. sygn.II GSK 1338/10: *Każdy mieszkaniec powiatu winien mieć zapewnioną dostępność do świadczeń realizowanych przez apteki ogólnodostępne także w nocy i dni wolne od pracy. Takie unormowanie ustawowe wynika z roli, jaką ustawodawca przypisał aptekom jako placówkom ochrony zdrowia publicznego. Sąd pierwszej instancji uznał za słuszne
i zrozumiałe założenie organu powiatu, że prawo każdego mieszkańca powiatu do świadczeń farmaceutycznych w porze nocnej i w dni wolne od pracy będą realizować apteki znajdujące się w największym ośrodku powiatu, gdzie zamieszkuje przeważająca część mieszkańców. W tym ośrodku potrzeby ludności w zakresie korzystania ze świadczeń farmaceutycznych są niewątpliwie największe, a dostęp z miejscowości położonych na peryferiach powiatu jest najłatwiejszy. Sąd zauważył, że pełnienie dyżurów nocnych i w dni wolne od pracy wchodzi w zakres ustawowych zadań aptek ogólnodostępnych, a do kierownika apteki należy takie zorganizowanie pracy, aby placówka ten obowiązek mogła realizować.*

Zasięgnięto opinii burmistrzów i wójtów gmin z terenu powiatu oraz samorządu aptekarskiego (art. 94 ust. 2 Prawa farmaceutycznego). 5 spośród wójtów, burmistrzów pozytywnie zaopiniowało projekt uchwały, zaś 2 milcząco wyraziło swoją zgodę. Okręgowa Izba Aptekarska w Olsztynie wyraziła opinię negatywną, wskazując, że Powiat
w niewystarczającym stopniu konsultował zasady pełnienia dyżurów przez apteki ze środowiskiem farmaceutów.

 Jednak jak wskazuje orzecznictwo sadów administracyjnych apteka jako podmiot będący placówką ochrony zdrowia publicznego (art. 86 ustawy Prawo farmaceutyczne) podlega szczególnym regulacjom prawnym w zakresie jej działalności. Wojewódzki Sąd Administracyjny w Krakowie w wyroku z dnia 22.05.2018 sygnatura akt III SA/Kr 168/18 stwierdza:

*1. Każdy podmiot decydujący się na prowadzenie regulowanej działalności aptekarskiej, powinien mieć świadomość, że taką działalność należy prowadzić również zgodnie z przepisami prawa miejscowego, w tym uchwałami podejmowanymi na podstawie art. 94 ust. 2 u.p.f. Jednym z takich obowiązków może być obowiązek pełnienia dyżurów w porze nocnej lub w dni wolne od pracy. Z tego obowiązku nie mogą zwolnić szczególne warunki pracy konkretnej apteki, np. liczba zatrudnionych w niej osób lub kwestia osiąganego w takich porach pracy apteki wyniku ekonomicznego.*

*2. Skoro ustawodawca nie nałożył na organy powiatu obowiązku sformalizowanego przeprowadzania analiz potrzeb ludności w zakresie dostępu do aptek, to brak przeprowadzenia takiej analizy nie stanowi warunku legalności podjęcia uchwały. W zamian za to ustawodawca nałożył obowiązek uzyskania, zgodnie z art. 94 ust. 2 u.p.f., opinii wójtów gmin z terenu powiatu i samorządu aptekarskiego. To właśnie obowiązek zasięgania ww. opinii stanowi formułę oceny potrzeb mieszkańców w zakresie godzin pracy aptek.*

Należy podkreślić, że opinia – zgodnie z ukształtowanym orzecznictwem sądowym jest oficjalnym stanowiskiem jednej ze stron w jakieś sprawie, nie ma charakteru wiążącego
i podlega ocenie organu. Użycie w akcie prawnym słowa „uzyskanie opinii” sugeruje obowiązek uzyskania opinii niezależnie od jej treści (pozytywnej lub negatywnej). Opinia nie wiąże organu.

Nie jest możliwe odstąpienie od określenia dyżurów w ogóle – rada powiatu ma obowiązek takiego określenia rozkładu pracy aptek, aby była zapewniona dostępność świadczeń również w porze nocnej, niedziele, święta i inne dni wolne od pracy. Wobec sygnalizowanego znikomego zainteresowania klientów zakupami w porze nocnej ilość dyżurów określa się na minimalnym poziomie realizującym wyżej wymienioną zasadę.

Uchwała jako akt prawa miejscowego podlegała konsultacjom społecznym. Konsultacje odbyły się zgodnie z Regulaminem konsultacji z Radą Działalności Pożytku Publicznego Powiatu Iławskiego i z organizacjami pozarządowymi i podmiotami wymienionymi w art.
3 ust. 3 ustawy o działalności pożytku publicznego i o wolontariacie, projektów aktów prawa miejscowego, przyjętego Uchwałą Nr XXIV/159/16 Rady Powiatu Iławskiego z dnia
30 czerwca 2016 r. w sprawie określenia szczegółowego sposobu konsultowania
z organizacjami pozarządowymi projektów aktów prawa miejscowego (t.j. Dz. Urz. Woj. Warmińsko-Mazurskiego z 2018 r., poz. 1563)

Konsultacje odbyły się w formie udostępnienia projektu aktu prawa miejscowego w celu złożenia przez organizacje pozarządowe opinii, wniosków i uwag. W wyznaczonym do składania opinii i wniosków terminie organizacje pozarządowe nie zgłosiły żadnych uwag.