

**UCHWAŁA NR XXIX/197/10  
RADY POWIATU OPOLSKIEGO  
Z DNIA 16 lutego 2010 r.**

w sprawie odpowiedzi na skargę Lecha Benisz i Ewy Malisziewicz - Benisz wniesioną do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Opolu na uchwałę Rady Powiatu Opolskiego

Na podstawie art. 12, pkt. 11 ustawy z dnia 5 czerwca 1998 r. o samorządzie powiatowym (t.j. Dz. U. z 2001 r. Nr 142, poz. 1582 ze zm.) w związku z art. 54 § 2 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r., prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (Dz. U. Nr 153, poz. 1270 ze zm.) Rada Powiatu Opolskiego uchwała co następuje:

§ 1

1. Wnosi się do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Opolu odpowiedź na skargę złożoną w dniu 18 stycznia 2010 r. przez Lecha Benisz i Ewę Malisziewicz – Benisz, na uchwałę Rady Powiatu Opolskiego z dnia 26 listopada 2009 r. Nr XXVII/180/09 w sprawie ustalenia rozkładu godzin pracy aptek ogólnodostępnych na terenie Powiatu Opolskiego w 2010 r.
2. Treść odpowiedzi na skargę, o której mowa w ust. 1 stanowi załącznik do niniejszej uchwały.

§ 2

Wykonanie uchwały powierza się Przewodniczącemu Rady Powiatu Opolskiego zobowiązując do przekazania niniejszej uchwały wraz z aktami sprawy do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Opolu

§ 3

Udziela się pełnomocnictwa procesowego radcy prawnemu Małgorzacie Dobrowolskiej do reprezentowania Rady Powiatu Opolskiego w postępowaniu przed Wojewódzkim Sądem Administracyjnym i Naczelnym Sądem Administracyjnym w Warszawie, w sprawie ze skargi Lecha Benisz i Ewy Malisziewicz – Benisz, na uchwałę Rady Powiatu Opolskiego z dnia 26 listopada 2009 r. Nr XXVII/180/09 w sprawie ustalenia rozkładu godzin pracy aptek ogólnodostępnych na terenie Powiatu Opolskiego w 2010 r.

§ 4

Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Załącznik do  
Uchwały Rady Powiatu  
Opolskiego Nr XXIX/197/10  
z dnia 16 lutego 2010 r.

Opole                      lutego 2010 roku

Wojewódzki Sąd Administracyjny  
w Opolu  
ul Kośnego70  
45-372 Opole

Skarżący: 1. Lech Benisz, zam. 45-440 Opole, ul. Kalinowa 11  
2. Ewa Malisziewicz- Benisz, zam. 45-440 Opole, ul. Kalinowa 11

Organ : Rada Powiatu Opolskiego, 45-082 Opole, ul. Piastowska 14

### Odpowiedź na skargę

Na podstawie art.54 par.2 ustawy , z dnia 30 sierpnia 2002 r. „prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (Dz. U. Nr 153, poz. 1270 z późn. zm.) Rada Powiatu Opolskiego przekazując skargę Lecha Benisz i Ewy Malisziewicz-Benisz, na uchwałę Rady Powiatu Opolskiego Nr XXVII, z dnia 26 listopada 2009 r., w sprawie ustalenia rozkładu aptek ogólnodostępnych na terenie Powiatu Opolskiego w 2010r. wnosi o:

1. oddalenie skargi
2. zasądzenie kosztów zastępstwa według norm przepisanych

### Uzasadnienie

Wbrew zarzutom i wywodom skarżących , zaskarżona uchwała podjęta została zgodnie z obowiązującym porządkiem prawnym a w szczególności z dyspozycją art. 94 ust.1i 2 ustawy z dnia 6 września 2001 r., prawo farmaceutyczne (t.j. Dz. z 2008 r. Nr 45, poz., 271 z późn. zm.) po zasięgnięciu wszystkich wymaganych prawem opinii : wójtów, burmistrzów gmin powiatu opolskiego oraz Opolskiej Okręgowej Izby Aptekarskiej- brak obowiązku zasięgnięcia opinii sołtysów.

Wprawdzie przepisy nie wymagają uzyskania opinii pozytywnych , w okolicznościach niniejszej sprawy, nie można jednak nie zauważyć pozytywnej opinii Burmistrza Ozimka, właściwego ze względu na miejsce położenia apteki skarżących.

Dostosowując rozkład godzin pracy aptek do potrzeb ludności ,pamiętając również o obowiązku zapewnienia dostępności świadczeń w porze nocnej , w niedziele i święta i inne dni wolne od pracy, przy podejmowaniu uchwały wzięto pod uwagę doświadczenia z lat ubiegłych i obecne kiedy to kierownicy aptek wyznaczonych (Ozimek, Niemodlin, Tułowice) nie akceptowali nałożenia wyłącznie na nich , obowiązku zapewnienia dostępności w porze nocnej, w niedzielę i święta oraz w dni wolne od pracy. W opracowanym na rok 2010 harmonogramie uwzględniono wszystkie apteki ogólnodostępne z powiatu opolskiego , w tym aptekę skarżących.

Zarzut skarżących, o braku możliwości określenia zapotrzebowania na zakup leków dla mieszkańców powiatu ,w związku z obowiązkiem pełnienia dyżurów jest chybiony w kontekście wykładni art. 94 w/w ustawy dokonanej przez Wojewódzki Sąd Administracyjny we Wrocławiu , w wyroku z dnia 3 października 2006 roku, sygn. Akt IIISA/Wr 185/06. Zdaniem Sądu, ustawodawca rozróżnił rozkład pracy aptek ogólnodostępnych w zwykłych warunkach oraz w sytuacjach nadzwyczajnych. Pierwszy z nich dotyczy zaspokojenia zapotrzebowania ludności na leki w normalnych codziennych warunkach. Drugi zaś został określony jako konieczność zapewnienia dostępności świadczeń również w porze nocnej, w niedziele i święta i inne dni wolne od pracy.

Jedynie w pierwszym wypadku kryteria, rzeczywistych potrzeb ludności znajdują pełne uzasadnienie. Zdaniem sądu, rozkład nie może pomijać sytuacji nadzwyczajnych, których częstotliwości występowania nie sposób przewidzieć, jako że nie można przewidzieć prawdopodobieństwa pojawienia się nagłej choroby czy zaistnienia innego zdarzenia zagrażającego zdrowiu lub życiu człowieka. Przy czym pełnienie przez apteki dyżurów nocnych i świątecznych jest konieczne nie tylko w miejscowościach, w których działają stacje pogotowia ratunkowego lub funkcjonują przychodnie. W przeciwnym razie bowiem, wiele miejscowości, niemających pogotowia ratunkowego czy też przychodni lekarskich, byłaby dodatkowo pozbawiona dostępu do usług farmaceutycznych w szczególności w nadzwyczajnych okolicznościach.

Z ustawowego obowiązku zapewnienia dostępności świadczeń farmaceutycznych w porze nocnej nie mogą zwalniać – podnoszące przez stronę skarżącą - szczególne warunki pracy prowadzonej apteki. Apteki ogólnodostępne, jako placówki ochrony zdrowia publicznego, mają obowiązek świadczenia usług farmaceutycznych oraz wykonywania czynności określonych w art. 86 ust. 1 i 2 ustawy prawo farmaceutyczne a ustawodawca nie uzależnił wykonywania tych obowiązków od indywidualnych warunków funkcjonowania konkretnej apteki, czy też liczby zatrudnionych w niej pracowników. Z art. 88 ust 5 ustawy, wynika natomiast obowiązek kierownika apteki do takiej organizacji pracy aby apteka mogła wykonywać usługi farmaceutyczne określone ustawą.

W opinii Sądu, nie można także zgodzić się ze stwierdzeniem, że brak jest uzasadnienia do obciążenia obowiązkiem dyżurów nocnych i świątecznych aptek funkcjonujących w powiecie, w którym poszczególne miejscowości są od siebie znacznie oddalone, bliżej jest zaś do miejscowości położonych na terenie powiatów sąsiednich ( w niniejszej sprawie w Mieście Opolu – mieście na prawach powiatu) . Podkreślono bowiem, że zapewnienie dostępu społeczności lokalnej do świadczeń farmaceutycznych mieści się w pojęciu promocji i ochrony zdrowia, która zgodnie z art. 4 ust.1pkt2 ,ustawy z dnia 5 czerwca 1998 r. o samorządzie powiatowym (t.j. Dz. U. z 2001 r. Nr 142, poz. 1592 z późn. zm.) jest obowiązkiem każdego powiatu jako jednostki samorządu terytorialnego. Brak jest przy tym podstaw, aby przerzucić ten obowiązek na powiaty sąsiednie.

Według opinii Departamentu Polityki Lekarskiej i Farmacji Ministerstwa Zdrowia, celem art. 94 prawa farmaceutycznego jest ochrona interesu publicznego poprzez zapewnienie pacjentom dostępu do leków. W tym przypadku ustawodawca uznał, że słuszny interes publiczny dominuje nad interesem prywatnym. Nie można więc powoływać się na ten ostatni dla usprawiedliwienia niewykonania obowiązku przewidzianego przez prawo.

Niezależnie od powyższego, wbrew zarzutom skarżących, wynikające z zaskarżonej uchwały obciążenie apteki prowadzonej przez skarżących nie jest nadmierne. W całym roku 2010 apteka skarżących winna zapewnić dostępność do świadczeń farmaceutycznych tylko 14 dni w roku tj. od 3 – 9 maja 2010 roku oraz od 8 – 14 listopada 2010 roku, bez obowiązku pracy we wszystkie poniedziałki i niedziele. A zatem, nie sposób uznać, iż obowiązek ten jest nadmierny czy wręcz ,jak twierdzą skarżący ,niewykonalny.

Uwzględnienie interesów jednego z właścicieli aptek nie może bowiem doprowadzić do ograniczenia dostępności ludności do usług farmaceutycznych w sytuacjach nagłych i przerzucenia ciężarów prowadzenia dyżurów na inne apteki.

Powołując się na powyższe należy stwierdzić, iż zarzuty zawarte w skardze nie pozbawiają zaskarżonej uchwały legalności, bowiem uchwała Rady Powiatu Opolskiego Nr XXVII/180/09 w sprawie ustalenia rozkładu godzin pracy aptek ogólnodostępnych na terenie Powiatu Opolskiego w 2010 r., wydana została zgodnie z obowiązującym porządkiem prawnym stąd wnosi się jak na wstępie.

## Uzasadnienie

W dniu 18 stycznia 2010 r., Lech Benisz i Ewa Maliszkiewicz – Benisz, złożyli skargę do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Opolu, na uchwałę Rady Powiatu Opolskiego z dnia 26 listopada 2009 r. Nr XXVII/180/09 w sprawie ustalenia rozkładu godzin pracy aptek ogólnodostępnych na terenie Powiatu Opolskiego w 2010 r.

Zgodnie z przepisem art. 54 ustawy z dnia 30 sierpnia 2002 r. prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi (Dz. U. Nr 153, poz. 1270 z późn. zm.) skargę do sądu administracyjnego wnosi się za pośrednictwem organu, którego działanie lub bezczynność są przedmiotem skargi. Organ o którym mowa wyżej przekazuje skargę sądowi wraz z aktami sprawy i odpowiedzią na skargę w terminie 30 dni od daty jej wniesienia.. W związku z tym przygotowano projekt uchwały w tej sprawie.