



DZIENNIK URZĘDOWY

WOJEWÓDZTWA ŚLĄSKIEGO

Katowice, dnia 11 kwietnia 2012 r.

Poz. 1574

ROZSTRZYGNIĘCIE NADZORCZE NR NPIL.4131.1.94.2012 WOJEWODY ŚLĄSKIEGO

z dnia 5 kwietnia 2012 r.

Na podstawie art. 79 ust. 1 ustawy z dnia 5 czerwca 1998r. o samorządzie powiatowym (tekst jedn. Dz. U. z 2001 r. Nr 142, poz. 1592 z późn. zm.)

stwierdzam nieważność

uchwały Nr XX/197/2012 Rady Powiatu w Tarnowskich Górach z dnia 28 lutego 2012r. w sprawie ustalenia rozkładu godzin pracy aptek ogólnodostępnych na terenie Powiatu Tarnogórskiego w całości, jako sprzecznej z art. 94 ust. 1 i ust. 2 ustawy z dnia 6 września 2001r. Prawo farmaceutyczne (tekst jedn. z 2008r. Nr 45, poz. 271 z późn. zm.) oraz art. 94 Konstytucji RP.

Uzasadnienie

Rada Powiatu w Tarnowskich Górach na sesji w dniu 28 lutego 2012r. podjęła uchwałę w sprawie ustalenia rozkładu godzin pracy aptek ogólnodostępnych na terenie Powiatu Tarnogórskiego. Uchwała została doręczona Wojewodzie Śląskiemu w dniu 9 marca 2012r.

Podstawą prawną do podjęcia przedmiotowej uchwały stanowi art. 94 ust. 1 i ust. 2 ustawy z dnia 6 września 2001r. Prawo farmaceutyczne (tekst jedn. z 2008r. Nr 45, poz. 271 z późn. zm.). Zgodnie z tymi przepisami, 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. A także, 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.

Zgodnie z orzecznictwem, „przepis art. 94 ust. 2 ustawy – Prawo farmaceutyczne zawiera normę kompetencji prawodawczej. Upoważnia ona organ stanowiący powiatu - radę powiatu do dokonania czynności konwencjonalnej, czyli określenia rozkładu godzin pracy aptek ogólnodostępnych, dostosowanego do potrzeb ludności i zapewniającego dostępność świadczeń również w porze nocnej, w niedzielę, święta i inne dni wolne od pracy. Uchwała rady powiatu w sprawach określonych w art. 94 ust. 2 ustawy - Prawo farmaceutyczne powinna zatem ściśle realizować wytyczne wskazane w upoważnieniu ustawowym” (Wyrok Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego we Wrocławiu z dnia 14 lipca 2011r., sygn. akt IV SA/Wr 155/11, Centralna Baza Orzeczeń Sądów Administracyjnych). Oznacza to, że rada powiatu jest jedynym organem władnym do ustalania rozkładu godzin pracy aptek ogólnodostępnych, znajdujących się na terenie powiatu.

Tymczasem, Rada Powiatu w Tarnowskich Górach, w § 1 ust. 1 uchwały ustaliła rozkład pracy aptek ogólnodostępnych: codziennie, za wyjątkiem niedziel, świąt i innych dni wolnych od pracy – 7:00 do 22:00 oraz w niedzielę, święta i inne dni wolne od pracy – od 7:00 do 21:00. Natomiast w § 1 ust. 2 określono, iż podmioty prowadzące apteki ustalają we własnym zakresie dni i godziny otwarcia w ramach rozkładu godzin określonych w § 1 ust. 1.

Powyższe ustalenia Rady Powiatu w Tarnowskich Górach należy zatem rozumieć w sposób następujący: w § 1 ust. 1 uchwały ustalony został zakres (ramy czasowe) godzin pracy aptek, w ramach którego podmioty prowadzące apteki samodzielnie ustalają dni i godziny otwarcia, zgodnie z § 1 ust. 2 uchwały. W związku z tym, dopuszczono w uchwale ustalenie przez podmioty prowadzące apteki, godzin pracy aptek, który będzie krótszy od wskazanego zakresu godzin.

Należy również zwrócić uwagę, iż Naczelny Sąd Administracyjny, w wyroku z dnia 9 grudnia 2011r., stwierdził: „ustalenie rozkładu godzin pracy aptek ogólnodostępnych, w drodze uchwały rady powiatu, niewątpliwie stanowi ograniczenie swobody prowadzenia działalności gospodarczej. Przedsiębiorca prowadzący aptekę ogólnodostępną nie może bowiem samodzielnie wyznaczać ram czasowych jej funkcjonowania. Podkreślenia jednak wymaga, że prowadzenie apteki ogólnodostępnej, będącej placówką ochrony zdrowia publicznego, z istoty rzeczy związane jest z pewnymi ograniczeniami. Wspomniane ograniczenia, dotyczące określenia rozkładu godzin pracy aptek ogólnodostępnych, ustanowione zostały w drodze ustawy (art. 94 ust. 1 Prawa farmaceutycznego) i były konieczne dla ochrony zdrowia publicznego. Niewątpliwie zapewnienie dostępności świadczenia usług farmaceutycznych, w tym także porze nocnej i dni wolne od pracy mieści się w pojęciu ochrony zdrowia publicznego. Ograniczenie swobody działalności gospodarczej polegające na ustaleniu harmonogramu godzin pracy apteki ogólnodostępnej nie narusza istoty tej wolności. Podmiot prowadzący taką aptekę w godzinach określonych w rozkładzie uchwalonym przez radę powiatu nie jest pozbawiony możliwości prowadzenia działalności gospodarczej, a jedynie dotyczą ją pewne ograniczenia w zakresie czasu funkcjonowania apteki” (Wyrok NSA z dnia 9 grudnia 2011r., sygn. akt II GSK 1338/10, Centralna Baza Orzeczeń Sądów Administracyjnych). W związku z tym, należy uznać, iż rada powiatu, ustalając rozkład godzin pracy aptek ogólnodostępnych w formie aktu prawa miejscowego, mając na względzie potrzebę ochrony zdrowia publicznego oraz dostępność do konkretnych aptek, powinna określić jednoznacznie dzienny i godzinny rozkład pracy aptek znajdujących się na terenie powiatu.

Organ nadzoru wyraża również pogląd, iż rada powiatu jest jedynym podmiotem kompetentnym do określenia rozkładu godzin pracy aptek ogólnodostępnych. W związku z tym, umożliwienie ustalenia rozkładu godzin pracy aptek podmiotom prowadzącym apteki jest nielegalną subdelegacją materii, którą można uregulować jedynie w formie aktu prawa miejscowego. Zgodnie bowiem z art. 94 Konstytucji RP, 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, toteż tylko uchwała rady powiatu powinna w całości wypełnić delegację w tym zakresie. Mając powyższe argumenty na uwadze, należy uznać, iż przedmiotowa uchwała w całości jest niezgodna z obowiązującym prawem.

Tym samym uchwałę Nr XX/197/2012 Rady Powiatu w Tarnowskich Górach z dnia 28 lutego 2012r. ze względu na wyżej opisane nieprawidłowości, należy uznać za wadliwą, co czyni stwierdzenie jej nieważności w całości uzasadnionym i koniecznym.

Na niniejsze rozstrzygnięcie nadzorcze służy skarga do Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Gliwicach, za pośrednictwem Wojewody Śląskiego, w terminie 30 dni od dnia doręczenia rozstrzygnięcia.

z up. WOJEWODY
ŚLĄSKIEGO
Dyrektor Wydziału Nadzoru
Prawnego

Krzysztof Nowak

Otrzymują:

1) Rada Powiatu Tarnowskie Góry

- za zwrotnym potwierdzeniem odbioru,

2) a/a.