**Uchwała Nr LXI/ /2022**

**RADY POWIATU GRÓJECKIEGO
z dnia 15 listopada 2022 r.**

**w sprawie ustalenia rozkładu godzin pracy oraz harmonogramu dyżurów aptek ogólnodostępnych w dni powszednie, w niedziele, święta i inne dni wolne
od pracy na terenie Powiatu Grójeckiego na 2023 rok.**

Na podstawie art. 94 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 6 września 2001 r. Prawo farmaceutyczne
(tekst jednolity Dz. U. z 2021 r. poz. 1977 z późn. zm.) uchwala się, co następuje:

**§ 1**

1. Ustala się rozkład godzin pracy aptek ogólnodostępnych na terenie Powiatu Grójeckiego
na 2023 rok stanowiący Załącznik Nr 1 do Uchwały.
2. Ustala się harmonogram całodobowych dyżurów aptek ogólnodostępnych na terenie Powiatu Grójeckiego w dni powszednie, w niedziele, święta i inne dni wolne od pracy
w 2023 rokustanowiący Załącznik Nr 2 do Uchwały.
3. Apteka pełniąca dyżur całodobowy, o którym mowa w ust. 2, rozpoczyna dzień dyżurny
od godz. 8:00 w dniu rozpoczęcia dyżuru i kończy o godz. 8:00 dnia następnego.
4. Wszystkie dni wolne od pracy i święta przypadające w tygodniu obsługuje apteka pełniąca dyżur, o którym mowa w ust. 2.

**§ 2**

Wykonanie Uchwały powierza się Zarządowi Powiatu Grójeckiego.

**§ 3**

Uchwała podlega ogłoszeniu w Dzienniku Urzędowym Województwa Mazowieckiego
oraz podlega przekazaniu w postaci elektronicznej Ministrowi Zdrowia, w terminie 2 dni roboczych od dnia jej podjęcia.

**§ 4**

Uchwała wchodzi w życie po upływie 14 dni od dnia ogłoszenia w Dzienniku Urzędowym Województwa Mazowieckiego.

**Uzasadnienie**

**do uchwały w sprawie ustalenia rozkładu godzin pracy oraz harmonogramu dyżurów aptek ogólnodostępnych w dni powszednie, w niedziele, święta i inne dni wolne od pracy na terenie Powiatu Grójeckiego na 2023 rok.**

Art. 94 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 6 września 2001 r. Prawo farmaceutyczne (tekst jednolity Dz. U. z 2021 r. poz. 1977 z późn. zm.) nałożył na radę powiatu obowiązek określenia w drodze uchwały rozkładu pracy aptek ogólnodostępnych.

Z treści przepisu art. 94 ust. 2 w zw. z art. 94 ust. 1 ustawy Prawo farmaceutyczne wynika bezspornie, że rada powiatu jest organem uprawnionym do określenia godzin pracy aptek ogólnodostępnych dostosowanych do potrzeb ludności i zapewniających dostępność świadczeń również w porze nocnej, w niedziele, święta i inne dni wolne od pracy.

Zatem Rada Powiatu Grójeckiego w oparciu o ten przepis posiada legitymację do ustalania aptekom ogólnodostępnym rozkładu czasu pracy w warunkach zwykłych oraz
w sytuacjach nadzwyczajnych, przy czym rozkład ten winien być dostosowany do potrzeb ludności i zapewnić dostępność również w porze nocnej, w niedziele, święta i inne dni wolne od pracy.

Rada Powiatu Grójeckiego ustalając rozkład godzin pracy aptek ogólnodostępnych
na terenie powiatu grójeckiego w normalnych codziennych warunkach kierowała się przede wszystkim koniecznością dostosowania pracy aptek do potrzeb ludności, zaś ustalając rozkład godzin pracy aptek w porze nocnej i w inne dni wolne od pracy dodatkowo zapewnieniem dostępności usług farmaceutycznych przez cały czas i potrzebą stworzenia możliwości skorzystania z niezbędnej pomocy farmaceutycznej, gdy nie obowiązuje powszedni czas pracy aptek ogólnodostępnych. Rada Powiatu Grójeckiego ustalając rozkład godzin pracy aptek ogólnodostępnych w porze nocnej i dni wolne od pracy dążyła do stworzenia możliwości jak najlepszego i najszybszego skorzystania z niezbędnej pomocy wówczas, gdy nie obowiązuje powszedni czas pracy aptek, a zaistnieje nadzwyczajna, trudna do przewidzenia potrzeba podania leku. Ustalając powyższy rozkład Rada wzięła pod uwagę brzmienie art. 86 ust. 1 ustawy Prawo farmaceutyczne, zgodnie z którym apteka jest placówką ochrony zdrowia publicznego, w której osoby uprawnione świadczą usługi farmaceutyczne, stanowiące czynności z zakresu ochrony zdrowia publicznego.

Wobec powyższego w tym stanie prawnym i faktycznym podjęcie uchwały jest celowe
i uzasadnione.

Zgodnie z art. 94 ust. 2 ustawy Prawo farmaceutyczne zwrócono się z pismem z dnia 09.11.2022 r. do wójtów i burmistrzów gmin powiatu grójeckiego w sprawie zaopiniowania projektu uchwały w sprawie ustalenia rozkładu godzin pracy oraz harmonogramu dyżurów aptek ogólnodostępnych w dni powszednie, w niedziele, święta i inne dni wolne od pracy na terenie powiatu grójeckiego na 2023 rok.

Przedłożone przez część wójtów i burmistrzów opinie są pozytywne. Pozostałe samorządy gminne nie przekazały swoich opinii, co należy traktować jako pozytywne zaopiniowanie projektu uchwały, bowiem zgodnie z brzmieniem art. 77b ust. 1 w zw. z ust. 3 ustawy z dnia 5 czerwca 1998 r. o samorządzie powiatowym (tekst jednolity Dz. U. z 2022 r. poz. 1526) jeżeli organ nie zajmie stanowiska w sprawie, rozstrzygnięcie uważa się za przyjęte w brzmieniu przedłożonym przez powiat, z upływem terminu 14 dni od dnia doręczenia projektu.

Projekt uchwały został przekazany pismem z dnia 09.11.2022 r. do Okręgowej Izby Aptekarskiej w Warszawie z prośbą o zaopiniowanie.

Okręgowa Izba Aptekarska w Warszawie w dniu 21 listopada 2022 r. przesłała uchwałę Prezydium Okręgowej Rady Aptekarskiej Okręgowej Izby Aptekarskiej w Warszawie z dnia
17 listopada 2022 r., w której negatywnie opiniuje projekt uchwały Rady Powiatu Grójeckiego ustalający całodobowe dyżury aptek na terenie powiatu grójeckiego na 2023 rok.

Prezydium Okręgowej Rady Aptekarskiej Okręgowej Izby Aptekarskiej w Warszawie
w uzasadnieniu ww. uchwały zwraca uwagę na brak dostosowania rozkładu godzin pracy aptek powiatu grójeckiego do potrzeb ludności i braku przeprowadzonych badań z zakresu tych potrzeb, w szczególności z właścicielami aptek wytypowanych do pełnienia dyżurów, w ocenie których zapotrzebowanie godzin dyżurowania należy uznać za wystarczające do godziny 24:00.

W odniesieniu do zarzutu braku dostosowania rozkładu godzin pracy aptek powiatu grójeckiego do potrzeb ludności i braku przeprowadzonych badań z zakresu tych potrzeb, należy stwierdzić, iż brak jest przepisów prawa nakładających obowiązek prowadzenia konsultacji z mieszkańcami oraz właścicielami aptek, potrzeby te określają wójtowie
i burmistrzowie w swoich opiniach oraz wynikają one z bardzo licznych skarg mieszkańców na brak dyżurów nocnych aptek. W związku z tym nieprawdą jest, iż godziny dyżurowania należy uznać za wystarczające do godziny 24:00.

Prezydium Okręgowej Rady Aptekarskiej Okręgowej Izby Aptekarskiej w Warszawie
w uzasadnieniu ww. uchwały zwraca również uwagę na okoliczność, iż projekt uchwały nie uwzględnia faktu, że ze względu na braki kadrowe w aptekach spowodowane stanem epidemii COVID-19, brak jest możliwości pełnienia dyżurów w projektowanym wymiarze godzinowym,
w tym porze nocnej w szczególności przez apteki zatrudniające wyłącznie jednego farmaceutę.

W odniesieniu do przedmiotowego zarzutu należy stwierdzić, iż Rada Powiatu Grójeckiego przy podejmowaniu uchwały nie może brać pod uwagę hipotetycznych trudności, jakie może mieć podmiot prowadzący aptekę w zrealizowaniu obciążającego go, a wynikającego z art. 92 Prawa farmaceutycznego obowiązku obecności farmaceuty w godzinach czynności apteki. Zapewnienie obecności takiej osoby jest jedynie kwestią organizacyjną i sposób jej rozwiązania zależy jedynie od decyzji podmiotu prowadzącego aptekę (wyrok NSA z dnia
13 sierpnia 2013 r., II GSK 585/12).

Prezydium ORA wskazuje na niezapewnienie podmiotom prowadzącym apteki ogólnodostępne jakiegokolwiek wynagrodzenia z tytułu pełnienia dyżurów w porze nocnej oraz niedziele i święta.

Odnosząc się do powyższego należy stwierdzić, iż obowiązujące przepisy prawa nie przewidują obowiązku (ani możliwości) partycypowania przez powiat w kosztach realizacji obowiązku zapewnienia dostępu do świadczeń w porze nocnej, oraz niedziele i święta. Koszty
z tym związane stanowią koszt określonej działalności gospodarczej, wkalkulowane w ryzyko jej prowadzenia. Działalność ta ma charakter reglamentowany, co przejawia się m.in.
w konieczności spełnienia szeregu warunków wynikających z przepisów prawa, w tym zapewnienia dostępności do świadczeń poza godzinami „normalnej” pracy placówki. Należy również zaznaczyć, że koszty te są rekompensowane m.in. poprzez dopłatę za ekspedycję leku w porze nocnej, o której mowa w art. 94 ust. 3 ustawy Prawo farmaceutyczne.

Ponadto należy w tym miejscu przytoczyć [II GSK 252/19 - wyrok NSA z dnia 09.07.2020](https://sip.legalis.pl/document-view.seam?documentId=mrswglrtgy3timzxgaytk&refSource=guide)r.:

„Każdy podmiot decydujący się na prowadzenie regulowanej działalności aptekarskiej, powinien mieć świadomość, że działalność ta musi być prowadzona zgodnie z przepisami prawa miejscowego, w tym uchwałami podejmowanymi na podstawie art. 94 ust. 2 Prawa farmaceutycznego. Jednym z takich obowiązków jest obowiązek pełnienia dyżurów w porze nocnej lub w dni wolne od pracy. Uwolnić się z tego obowiązku nie można podnosząc argumenty dotyczące organizacji i szczególnych warunków pracy apteki, w postaci osiąganego w takich porach pracy apteki wyniku ekonomicznego, czy odnoszących się do przechowywanych środków. Odnosząc się do podnoszonych w uzasadnieniu argumentów o "kosztogennych zmianach organizacyjnych", "znaczących kosztach", czy "zbędnych kosztach materialnych" zaznaczyć należy, że prowadzenie działalności gospodarczej w formie aptek jest uprawnieniem, a nie obowiązkiem podmiotów gospodarczych, które podejmując się jej prowadzenia i kierując rachunkiem ekonomicznym, muszą uwzględniać specyfikę tej działalności i brać pod uwagę dodatkowe obciążenia, jakie się z nią wiążą.”

Prezydium ORA podniosło również, iż z przepisu mającego stanowić podstawę opiniowanej uchwały nie wynika w żaden sposób, że dostępność aptek w święta i porze nocnej zakłada konieczność ich funkcjonowania przez całą noc i cały świąteczny dzień (24h) oraz bez uwzględnienia rzeczywistych potrzeb ludności.

Odnosząc się do powyższego należy przytoczyć [II GSK 91/20 wyrok NSA z dnia 30.03.2021](https://sip.legalis.pl/document-view.seam?documentId=mrswglrtgy3tkmjqge4ds&refSource=guide) r.: „Przy ustalaniu rozkładu pracy aptek w porze nocnej i dni wolne od pracy nie jest możliwe uwzględnienie kryterium potrzeb ludności, bowiem nie sposób przewidzieć prawdopodobieństwa pojawienia się zdarzeń zagrażających zdrowiu lub życiu człowieka. Chodzi zatem o ustalenie takiego rozkładu godzin pracy aptek ogólnodostępnych, który będzie stwarzał możliwość jak najlepszego i najszybszego skorzystania z niezbędnej pomocy wówczas, gdy nie obowiązuje powszedni czas pracy aptek, a zaistnieje nadzwyczajna, trudna do przewidzenia potrzeba podania leku. Ustawodawca posłużył się pojęciem "również w porze nocnej" w celu zapewnienia dostępności usług farmaceutycznych przez cały czas - całodobowo. Jedynie wówczas powstanie pożądany stan najlepszego i najszybszego skorzystania z niezbędnej pomocy, gdy nie obowiązuje powszedni czas pracy aptek, a zaistnieje nadzwyczajna, trudna do przewidzenia potrzeba podania leku.”

W odniesieniu do ww. zarzutu Prezydium ORA należy przywołać również orzeczenie Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Łodzi, który w wyroku z dnia 11 kwietnia 2014 r. (sygn. akt III SA/Łd 187/14), uznał, że *„stosownie bowiem do treści**art. 86 ust. 1**pr. farm. rolą aptek jest świadczenie pełnego zakresu usług farmaceutycznych wymienionych w**art. 86**ustawy. Nie ogranicza się ona jedynie do wydawania leków na receptę”.*

W tym miejscu na uwagę zasługuje wyrok Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego we Wrocławiu z dnia 3 października 2006 r. (sygn. akt III SA/Wr 185/06), w którym podkreślono, że traktując dyżury nocne i świąteczne aptek jako realizację ustawowego obowiązku zapewnienia dostępności usług farmaceutycznych w wyjątkowych, nadzwyczajnych warunkach, nie powinno się pomijać także szczególnego unormowania zawartego w art. 96 ust. 3 pr. farm., według którego w przypadku nagłego zagrożenia zdrowia lub życia farmaceuta może wydać bez recepty lekarskiej produkt leczniczy zastrzeżony do wydawania na receptę w najmniejszym terapeutycznym opakowaniu. Okoliczność, że takie sytuacje nie miały miejsca nie stanowi podstawy do przyjęcia, że taka potrzeba nie zaistnieje.

Rada Powiatu Grójeckiego ustalając rozkład czasu pracy aptek w porze nocnej wzięła również pod uwagę okoliczność, że pomoc medyczna świadczona jest nie tylko przez całodobowe placówki medyczne, pogotowie ratunkowe, szpitale, ale również przez lekarzy, którzy prowadzą indywidualne praktyki, którzy nie mają zaplecza w postaci odpowiednich leków.  Jednocześnie Rada Powiatu Grójeckiego, podejmując uchwałę, miała na względzie, że w przypadku aptek całodobowych (w sytuacjach nie do przewidzenia) istotne znaczenie ma również możliwość uzyskania szybkiej porady farmaceuty, który dysponuje fachową
i praktyczną wiedzą.  Dlatego też został ustalony taki rozkład godzin pracy aptek ogólnodostępnych, który stwarza możliwość jak najlepszego i najszybszego skorzystania
z niezbędnej pomocy wówczas, gdy nie obowiązuje powszedni czas pracy aptek, a zaistnieje nadzwyczajna, trudna do przewidzenia potrzeba podania leku.

Prezydium ORA podniosło również, iż na terenie powiatu grójeckiego funkcjonuje podmiot leczniczy – szpital , w którym jest świadczona nocna i świąteczna opieka zdrowotna co oznacza, że w przypadku szpitala udzielającego świadczeń opieki zdrowotnej w sprawach nagłych w porze nocnej lub święta, to ten szpital zaopatruje pacjentów w niezbędne leki, co czyni bezprzedmiotowym nakładanie na apteki ogólnodostępne powiatu obowiązku
24- godzinnego funkcjonowania.

W odniesieniu do ww. zarzutu Prezydium ORA należy stwierdzić, iż istnienie szpitala nie zabezpiecza w dostatecznym stopniu wszystkich mieszkańców powiatu grójeckiego. Zgodnie
z art. 86 ust. 1 ustawy Prawo farmaceutyczne apteki są placówkami ochrony zdrowia publicznego, w których są świadczone w szczególności usługi farmaceutyczne, wobec czego zapewnienie dostępności tych świadczeń nie powinno być uzależnione od możliwości uzyskania pomocy we wskazanym czasie w placówkach służby zdrowia.

Wobec powyższego w tym stanie prawnym i faktycznym podjęcie uchwały jest celowe
i uzasadnione.