



## Secció III. Altres disposicions i actes administratius

### ADMINISTRACIÓ DE LA COMUNITAT AUTÒNOMA CONSELLERIA DE SALUT

**6362**

*Resolució del director general de Gestió Econòmica i Farmàcia de 8 d'abril de 2015 per la qual s'ordena l'execució de les sentències dictades per la Sala Contenciosa Administrativa del Tribunal Suprem en data 16 de febrer de 2015 (PO 19/2011) i en data 17 de març de 2015 (PO 7/2011), que confirmen el contingut de les sentències 3 i 189 dictades per la Sala Contenciosa Administrativa del Tribunal Superior de Justícia de les Illes Balears en data 7 de gener de 2013 i en data 28 de febrer de 2013*

**Fets**

1. En data 27 d'abril de 2010 (BOIB núm. 69, de 6 de maig de 2010) la directora general de Farmàcia va dictar 18 resolucions mitjançant les quals es convocaven 18 concursos per adjudicar les oficines de farmàcia següents:

- Una oficina de farmàcia a la zona farmacèutica d'Alcúdia, en el perímetre format pel districte 3 (secció 1a i 2a) i el districte 4 (secció 1a i 2a) del terme municipal d'Alcúdia (Alcúdia 3).
- Una oficina de farmàcia a la zona farmacèutica d'Alcúdia, en el perímetre format pel districte 3 (secció 1a i 2a) i el districte 4 (secció 1a i 2a) del terme municipal d'Alcúdia (Alcúdia 4).
- Una oficina de farmàcia a la zona farmacèutica de Lluçmajor, dins el perímetre del nucli urbà de s'Arenal de Lluçmajor.
- Una oficina de farmàcia a la zona farmacèutica d'Artà, dins el perímetre del sòl urbà de la localitat d'Artà.
- Una oficina de farmàcia a la zona farmacèutica d'Artà, dins el perímetre del sòl urbà del nucli de Cala Lliteres, en el terme municipal de Capdepera.
- Una oficina de farmàcia a la zona farmacèutica de Son Servera, dins el perímetre del sòl urbà del nucli de Cala Millor, del terme municipal de Son Servera.
- Una oficina de farmàcia a la zona farmacèutica d'Artà, dins el perímetre del sòl urbà del nucli de Cala Rajada, en el terme municipal de Capdepera.
- Una oficina de farmàcia a la zona farmacèutica de Santanyí, en el nucli de Calonge.
- Una oficina de farmàcia a la zona farmacèutica de Muro, dins el perímetre del sòl urbà del nucli de Can Picafort, del terme municipal de Santa Margalida.
- Una oficina de farmàcia a la zona farmacèutica d'Eivissa, en el perímetre format pel districte 3 (secció 1a) i el districte 4 (seccions 6a, 7a, 12a, 14a, 15a, 16a, 17a, 18a, 20a i 21a) del terme municipal d'Eivissa.
- Una oficina de farmàcia a la zona farmacèutica de Lluçmajor, dins el perímetre del nucli urbà de la urbanització Les Palmeres de Lluçmajor.
- Una oficina de farmàcia a la zona farmacèutica de Marratxí.
- Una oficina de farmàcia a la zona farmacèutica de Lluçmajor, en el sòl urbà de la localitat de Pina, en el terme municipal d'Algaida.
- Una oficina de farmàcia a la zona farmacèutica de Muro, dins el perímetre del sòl urbà del nucli de la Platja de Muro, en el terme municipal de Muro.
- Una oficina de farmàcia a la zona farmacèutica de Pollença, en el perímetre del nucli urbà del Port de Pollença.
- Una oficina de farmàcia a la zona farmacèutica de Manacor, dins el perímetre del sòl urbà de la localitat de Porto Cristo.
- Una oficina de farmàcia a la zona farmacèutica de Muro, dins el perímetre del sòl urbà de la localitat de Santa Margalida.
- Una oficina de farmàcia a la zona farmacèutica de Son Servera, dins el perímetre del sòl urbà de la localitat de Son Servera.

2. Aquestes 18 convocatòries de concursos de farmàcies es varen resoldre en data 21 de novembre de 2011 mitjançant 18 resolucions del director general de Gestió Econòmica i Farmàcia per les quals s'aprovaven els adjudicataris definitius i la llista definitiva de mèrits de cada concurs, que es varen publicar en el BOIB núm. 176, de 24 de novembre de 2011.

3. En data 10 de gener de 2011 la Sra. Teresa María Falomir Gómez va interposar un recurs contenciós administratiu -recurs 19/2011- contra la Resolució del conseller de Salut i Consum de 29 d'octubre de 2010 mitjançant la qual es varen desestimar els tres recursos d'alçada presentats contra les tres resolucions de la directora general de Farmàcia de 27 d'abril de 2010 per la qual es convocaven els concursos de mèrits per a l'adjudicació d'oficines de farmàcia en les zones farmacèutiques de Pollença (perímetre del nucli urbà del Port de Pollença), Marratxí i Manacor (perímetre del sol urbà de Porto Cristo), en concret, l'apartat 7.1 de les bases de la convocatòria.

4. En data 7 de gener de 2013 la Sala Contenciosa Administrativa del Tribunal Superior de Justícia de les Illes Balears va dictar la Sentència



3/2013, que disposava el següent:

1) ESTIMAMOS EL RECURSO CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO.

2) DECLARAMOS la disconformidad a derecho del punto 7 del apartado II de las Bases de las convocatorias aprobadas por las tres resoluciones emitidas el 27 de abril de 2010 por la Directora General de Farmacia, en las que se convocaban concursos de méritos para la adjudicación de oficinas de farmacia en las zonas farmacéuticas de Pollença (perímetro del núcleo urbano del Port de Pollença), Marratxí y Manacor (perímetro del suelo urbano de Porto Cristo), en concreto el apartado 7.1 de las Bases de la convocatoria, anulándolo, por cuanto no se ajusta al artículo 15.5 del Decreto 25/1999, de 19 de marzo.

5. En data 26 de març de 2013 el lletrat de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears va presentar un escrit d'interposició de recurs de cassació davant el Tribunal Suprem -PO 19/2011-, que es va resoldre en data 16 de febrer de 2015 mitjançant una sentència que es va notificar a la Direcció de l'Advocacia de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears el 17 de març de 2015. Aquesta Sentència confirmava la dispositiva de la Sentència de la Sala Contenciosa Administrativa del Tribunal Superior de Justícia de les Illes Balears de 7 de gener de 2013.

6. En data 5 de gener de 2011 el Col·legi Oficial de Farmacèutics de les Illes Balears va interposar un recurs contenciós administratiu -recurs 7/2011- contra la Resolució del conseller de Salut i Consum de 29 d'octubre de 2010 mitjançant la qual es varen desestimar acumuladament els 18 recursos d'alçada presentats contra les 18 resolucions de la directora general de Farmàcia de 27 d'abril de 2010 per la qual es convocaven els concursos de mèrits per a l'adjudicació d'oficines de farmàcia en les zones farmacèutiques esmentades en el punt primer dels fets d'aquesta Resolució, en concret, l'apartat 7.1 de les bases de la convocatòria.

7. En data 28 de febrer de 2013 la Sala Contenciosa Administrativa del Tribunal Superior de Justícia de les Illes Balears va dictar la Sentència 189/2013 que disposava el següent:

1) ESTIMAMOS EL RECURSO CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO.

2) DECLARAMOS la disconformidad a derecho del punto 7 del apartado II de las Bases de las convocatorias aprobadas por las dieciocho resoluciones emitidas el 27 de abril de 2010 por la Directora General de Farmacia, en las que se convocaban concursos de méritos para la adjudicación de oficinas de farmacia en diversas zonas farmacéuticas de Mallorca e Ibiza, en concreto el apartado 7.1 de las Bases de la convocatoria, ANULÁNDOLO, por cuanto no se ajusta al artículo 15.5 del Decreto 25/1999, de 19 de marzo.

8. El lletrat de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears va presentar un escrit d'interposició de recurs de cassació davant el Tribunal Suprem -PO 7/2011-, que es va resoldre en data 17 de març de 2015 mitjançant una sentència que es va notificar a la Direcció de l'Advocacia de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears en data 17 de març de 2015. Aquesta Sentència confirmava la dispositiva de la Sentència de la Sala Contenciosa Administrativa del Tribunal Superior de Justícia de les Illes Balears de 28 de febrer de 2013.

9. Les sentències 3/2013 i 189/2013 dictades per la Sala Contenciosa Administrativa del Tribunal Superior de Justícia de les Illes Balears són coincidents quant a l'objecte, per la qual cosa per evitar duplicitats i per raons d'eficàcia i economia procedimental, es considera adient executar les dues sentències mitjançant una resolució única.

10. El contingut de les sentències esmentades en el punt tercer i quart dels fets d'aquesta Resolució obliga l'Administració a retrotreure els procediments administratius afectats al moment en què la comissió de valoració ha de valorar els mèrits que han al·legat els sol·licitants per tal d'elevat al director general de Gestió Econòmica i Farmàcia la llista provisional de valoració de mèrits amb la puntuació que han obtingut els sol·licitants admesos al concurs, tenint en compte l'anul·lació de l'apartat 7.1 de la convocatòria.

D'acord amb el contingut de les sentències esmentades, l'exigència de la cotització en un règim concret de la Seguretat Social per a la convocatòria, quan aquesta condició no s'imposa en el reglament que regula aquests processos de concurrència competitiva, implica una infracció de la normativa en la qual es fonamenta, per la qual cosa s'ha d'anul·lar per tal d'ajustar-se a la redacció de l'article 15.5 del Decret 25/1999.

L'anul·lació d'aquest apartat obliga a valorar l'exercici professional com a farmacèutic regent o substitut en el règim especial de la Seguretat Social per a treballadors per compte propi o autònoms dels participants admesos en els 18 concursos de farmàcia convocats mitjançant les resolucions de 27 d'abril de 2010.

#### Fonaments de dret

1. L'article 30.48 de l'Estatut d'autonomia de les Illes Balears, reformat per la Llei orgànica 1/2007, de 28 de febrer, que atribueix la competència en matèria d'ordenació farmacèutica a la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, en el marc del que disposa l'article 149.16.1 de la Constitució.

2. El Decret 5/2013, de 2 de maig, del president de les Illes Balears, pel qual es determina la composició del Govern i s'estableix l'estructura



de l'Administració de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, crea la Conselleria de Salut. D'acord amb el Decret 6/2013, de 2 de maig, del president de les Illes Balears, pel qual s'estableixen les competències i l'estructura orgànica bàsica de les conselleries de l'Administració de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, la Conselleria de Salut, a través de la Direcció General de Gestió Econòmica i Farmàcia, té atribuïdes, entre d'altres, les competències en matèria d'ordenació farmacèutica.

3. El Decret 88/2012, de 16 de novembre, pel qual es nomena el director general de Gestió Econòmica i Farmàcia de la Conselleria de Salut.
4. L'article 104 de la Llei 29/1998, de 13 de juliol, de la jurisdicció contenciosa administrativa.
5. L'article 104 de la Llei 7/1998, de 13 de juliol, d'ordenació farmacèutica de les Illes Balears.
6. El Decret 25/1999, de 19 de març, pel qual s'aproven les zones farmacèutiques i el procediment d'autorització de noves oficines de farmàcia.
7. La Llei 30/1992, de 26 de novembre, de règim jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu comú.
8. Les sentències dictades per la Sala Contenciosa Administrativa del Tribunal Suprem en data 16 de febrer de 2015 (PO 19/2011) i en data 17 de març de 2015 (PO 7/2011), que confirmen el contingut de les sentències 3 i 189 dictades per la Sala Contenciosa Administrativa del Tribunal Superior de Justícia de les Illes Balears en data 7 de gener de 2013 i en data 28 de febrer de 2013.

Per tot això, dicta la següent

### **Resolució**

1. Executar les sentències 3 i 189 dictades per la Sala Contenciosa Administrativa del Tribunal Superior de Justícia de les Illes Balears en data 7 de gener de 2013 i en data 28 de febrer de 2013. Aquestes sentències declaren la disconformitat en dret del punt 7.1 de l'apartat segon de les bases de les convocatòries aprovades mitjançant les devuit resolucions emeses en data 27 d'abril de 2010 per la directora general de Farmàcia, en les quals es convocaven concursos de mèrits per a l'adjudicació d'oficines de farmàcia en diverses zones farmacèutiques de Mallorca i Eivissa, perquè no s'ajusten a l'article 15.5 del Decret 25/1999, de 19 de març.

2. Retrotreure al moment de la valoració dels mèrits els concursos de farmàcia convocats mitjançant les devuit resolucions dictades per la directora general de Farmàcia en data 27 d'abril de 2010, i resolts mitjançant devuit resolucions dictades pel director general de Gestió Econòmica i Farmàcia en data 21 de novembre de 2011, en els quals constin participants afectats per l'anul·lació del punt 7.1 de l'apartat segon de les bases de les convocatòries, és a dir, els participants que varen aportar com a mèrit l'experiència professional com a farmacèutic regent o substitut en el règim especial de la Seguretat Social per a treballadors per compte propi o autònoms:

- a. Una oficina de farmàcia a la zona farmacèutica d'Alcúdia, en el perímetre format pel districte 3 (secció 1a i 2a) i el districte 4 (secció 1a i 2a) del terme municipal d'Alcúdia (Alcúdia 3).
- b. Una oficina de farmàcia a la zona farmacèutica d'Alcúdia, en el perímetre format pel districte 3 (secció 1a i 2a) i el districte 4 (secció 1a i 2a) del terme municipal d'Alcúdia (Alcúdia 4).
- c. Una oficina de farmàcia a la zona farmacèutica de Lluçmajor, dins el perímetre del nucli urbà de s'Arenal de Lluçmajor.
- d. Una oficina de farmàcia a la zona farmacèutica d'Artà, dins el perímetre del sòl urbà de la localitat d'Artà.
- e. Una oficina de farmàcia a la zona farmacèutica d'Artà, dins el perímetre del sòl urbà del nucli de Cala Lliteres, en el terme municipal de Capdepera.
- f. Una oficina de farmàcia a la zona farmacèutica de Son Servera, dins el perímetre del sòl urbà del nucli de Cala Millor, del terme municipal de Son Servera.
- g. Una oficina de farmàcia a la zona farmacèutica d'Artà, dins el perímetre del sòl urbà del nucli de Cala Rajada, en el terme municipal de Capdepera.
- h. Una oficina de farmàcia a la zona farmacèutica de Santanyí, en el nucli de Calonge.
- i. Una oficina de farmàcia a la zona farmacèutica de Muro, dins el perímetre del sòl urbà del nucli de Can Picafort, del terme municipal de Santa Margalida.
- j. Una oficina de farmàcia a la zona farmacèutica de Marratxí.
- k. Una oficina de farmàcia a la zona farmacèutica de Lluçmajor, en el sòl urbà de la localitat de Pina, en el terme municipal d'Algaida.
- l. Una oficina de farmàcia a la zona farmacèutica de Muro, dins el perímetre del sòl urbà del nucli de la Platja de Muro, en el terme municipal de Muro.
- m. Una oficina de farmàcia a la zona farmacèutica de Pollença, en el perímetre del nucli urbà del Port de Pollença.
- n. Una oficina de farmàcia a la zona farmacèutica de Manacor, dins el perímetre del sòl urbà de la localitat de Porto Cristo.
- o. Una oficina de farmàcia a la zona farmacèutica de Muro, dins el perímetre del sòl urbà de la localitat de Santa Margalida.
- p. Una oficina de farmàcia a la zona farmacèutica de Son Servera, dins el perímetre del sòl urbà de la localitat de Son Servera.





3. Disposar que tots els requeriments i les notificacions que s'hagin de dur a terme es faran mitjançant la publicació en el *Butlletí oficial de les Illes Balears*, d'acord amb la base IV de la Resolució de la directora general de Farmàcia de 27 d'abril de 2010.

4. Notificar aquesta Resolució a la Sala Contenciosa Administrativa del Tribunal Superior de Justícia de les Illes Balears (sentències 3/2013 i 189/2013).

5. Ordenar la publicació d'aquesta Resolució en el *Butlletí Oficial de les Illes Balears*.

### Interposició de recursos

Contra aquesta Resolució —que no exhaureix la via administrativa— es pot interposar un recurs d'alçada davant el conseller de Salut, en el termini d'un mes comptador des de l'endemà de la publicació, d'acord amb el que preveuen l'article 114.1 de la Llei 30/1992, de 26 de novembre, de règim jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu comú, i l'article 58 de la Llei 3/2003, de 26 de març, de règim jurídic de l'Administració de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears.

Palma, 8 d'abril de 2015

**El director general de Gestió Econòmica i Farmàcia**

César Vicente Sánchez

