

Secció III. Altres disposicions i actes administratius

ADMINISTRACIÓ DE LA COMUNITAT AUTÒNOMA CONSELLERIA DE SALUT

1943

Resolució del director general de Planificació, Avaluació i Farmàcia de 2 de febrer de 2017 per la qual s'ordena l'execució de la interlocutòria dictada en data 7 de novembre de 2016 per la Sala Contenciosa administrativa del Tribunal Superior de Justícia de les Illes Balears en el PO 19/2011

Antecedents

1. En data 27 d'abril de 2010 la directora general de Farmàcia dictà 18 resolucions mitjançant les quals es convocaven 18 concursos per adjudicar oficines de farmàcia en les zones farmacèutiques d'Alcúdia, Artà, Lluçmajor, Son Servera, Santanyi, Muro, Eivissa, Pollença i Manacor (BOIB núm. 69, de 6 de maig de 2010).

2. Aquestes 18 convocatòries es van resoldre en data 21 de novembre de 2011 mitjançant 18 resolucions del director general de Gestió Econòmica i Farmàcia que aprovaven els adjudicataris definitius i la llista definitiva de mèrits de cada un de los concursos (BOIB núm. 176, de 24 de novembre de 2011).

3. La Sra. Teresa María Falomir Gómez interposà recurs contenciós-administratiu contra la Resolució dictada pel Conseller de Salut i Consum en data 29 d'octubre de 2010 que desestimà els recursos d'alçada interposats contra les tres Resolucions dictades el 27 d'abril de 2010 per la directora general de Farmàcia en les quals es convocava concurs de mèrits per a l'adjudicació d'oficines de farmàcia en las zones farmacèutiques de Pollença, Marratxí i Manacor. Impugnava, en concret, el paràgraf 1 del punt 7 de l'apartat II de les Bases de la convocatòria. El recurs contenciós administratiu donà lloc a la incoació del Procediment Ordinari 19/2011, seguit en la Sala Contenciosa administrativa del Tribunal Superior de Justícia de les Illes Balears.

4. El Col·legi Oficial de Farmacèutics de les Illes Balears (COFIB) interposà recurs contenciós-administratiu contra la Resolució dictada pel Conseller de Salut i Consum en data 29 d'octubre de 2010 que resolgué acumuladament i desestimà els 18 recursos d'alçada formulats pel COFIB contra les 18 Resolucions dictades per la directora general de Farmàcia en data 27 d'abril de 2010, anteriorment referenciades. Impugnava, en concreto, el paràgraf 1 del punt 7 de l'apartat II de les Bases de la convocatòria. El recurs contenciós administratiu va donar lloc a la incoació del Procediment Ordinari 7/2011 seguit en la Sala Contenciosa administrativa del Tribunal Superior de Justícia de les Illes Balears.

5. La Sala Contenciosa administrativa del Tribunal Superior de Justícia de les Illes Balears dictà en data 7 de gener de 2013 la sentència núm. 3 en el Procediment Ordinari 19/2011, i en data 28 de febrer de 2013 la sentència núm. 189 en el Procediment Ordinari 7/2011. Aquestes sentències declararen la disconformitat en dret del paràgraf 1 del punt 7 de l'apartat II de les Bases de les convocatòries aprovades mitjançant les 18 Resolucions de 27 d'abril de 2010 de la directora general de Farmàcia, per no ajustar-se a l'article 15.5 del Decret 25/1999, de 19 de març. Ambdues resolucions judicials foren ratificades pel Tribunal Suprem en sentències de data 16 de febrer i 17 de març de 2015, respectivament.

6. El contingut de les sentències esmentades obligava a l'Administració a retreure els procediments administratius afectats al moment en què la comissió de valoració havia de valorar els mèrits al·legats pels sol·licitants tenint en compte l'anul·lació de l'apartat 7.1 de la convocatòria. Per això, el director general de Gestió Econòmica i Farmàcia dictà en data 8 d'abril de 2015 la Resolució 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 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 i 28 de febrer de 2013 (BOIB núm. 54, 16 d'abril de 2015).

7. Després de la nova valoració dels mèrits al·legats pels concursants, el director general de Gestió Econòmica i Farmàcia dictà la Resolució de data 24 d'abril de 2015 per la qual s'aprovava l'adjudicatari provisional i la llista provisional de mèrits en 14 dels 18 concursos que es convocaren mitjançant les resolucions de 27 d'abril de 2010.

8. En data 17 de juny de 2015 la Sra. Teresa María Falomir Gómez i la Sra. Joana María Coll Bibiloni presentaren escrit (registre d'entrada núm. 16665/2015) en el qual exposaven que la Sra. Joana María Coll havia format part en els concursos d'oficines de farmàcia convocats per Resolucions de 27 d'abril de 2010 i havia resultat adjudicatària, en la Resolució del director general de Gestió Econòmica i Farmàcia de 21 de novembre de 2011, d'una oficina de farmàcia en el Port de Pollença. La Sra. Teresa Falomir també havia participat en els concursos de farmàcia esmentats i no havia resultat adjudicatària.



Després de la retroacció d'actuacions i la nova valoració dels mèrits al·legats per la concursant, en la Resolució del director general de Gestió Econòmica i Farmàcia de 5 de maig de 2015 la Sra. Falomir resultà ser adjudicatària provisional de l'oficina de farmàcia del Port de Pollença, passant la Sra. Coll a un segon lloc de puntuació.

En l'escrit de data 17 de juny de 2015 subscrit per la Sra. Coll i la Sra. Falomir es proposava una solució transaccional a l'execució de la sentència consistent en essència en una permuta d'adjudicacions d'oficines de farmàcia de tal forma que la Sra. Coll sol·licità, a l'empara del disposat a l'article 24.9 de la Llei d'Ordenació Farmacèutica, ser adjudicatària d'una oficina de farmàcia vacant en la zona farmacèutica d'Inca per a permutar-la amb l'oficina de farmàcia del Port de Pollença adjudicada provisionalment a la Sra. Falomir. En el mateix escrit sol·licitaven que es sotmetés tal transacció a aprovació judicial i manifestaven la seva renúncia, en el supòsit de ser autoritzada la mateixa, a la reclamació de danys i perjudicis que poguessin considerar ocasionats.

9. L'escrit de proposta de permuta fou tramès a l'Advocacia de la CAIB per a plantejar la proposta a la Sala competent en l'execució de la sentència dictada en el PO 19/2011.

10. Per Resolució del director general de Planificació, Avaluació i Farmàcia de 19 de novembre de 2015 s'aprovà l'adjudicatari definitiu i la llista definitiva de mèrits en 14 dels 18 concursos que es convocaren mitjançant les resolucions de 27 d'abril de 2010.

En la part resolutiva s'indica:

7. Adjudicar, d'acord amb el que estableix l'annex 11 d'aquesta Resolució, l'oficina de farmàcia a la zona farmacèutica de Pollença, en el nucli urbà del Port de Pollença, a la senyora Teresa María Falomir Gómez.

8. Revocar l'adjudicació de l'oficina de farmàcia de la zona farmacèutica de Pollença, en el nucli urbà del Port de Pollença, que es va fer mitjançant la Resolució del director general de Gestió Econòmica i Farmàcia de 21 de novembre de 2011 a la senyora Joana Maria Coll Bibiloni.

9. Suspendre el termini per a la consignació de la garantia i tots els tràmits posteriors que ha de dur a terme la senyora Teresa María Falomir Gómez fins que la Sala Contenciosa Administrativa del Tribunal Superior de Justícia de les Illes Balears es pronunciï sobre la proposta de transacció plantejada per les senyores Falomir Gomez i Coll Bibiloni.

10. Suspendre el tancament de la farmàcia de la senyora Joana Maria Coll Bibiloni fins que la Sala Contenciosa Administrativa del Tribunal Superior de Justícia de les Illes Balears es pronunciï sobre la proposta de transacció plantejada per les senyores Falomir Gomez i Coll Bibiloni.

13. Advertir a la senyora Agustina Sitjar Garí i a la senyora Joana Maria Coll Bibiloni que en el moment en què hagin de tancar les seves oficines de farmàcia poden sol·licitar al director general de Planificació, Avaluació i Farmàcia, d'acord amb l'article 24.9 de la Llei 7/1998, de 12 de novembre, d'ordenació farmacèutica de les Illes Balears, que se'ls adjudiqui una altra oficina de farmàcia sempre que renunciïn als efectes econòmics que es puguin derivar del compliment de la sentència judicial, i així ho manifestin de manera palesa, sense reserves, i per escrit.

11. Per Acord del Consell de Govern s'autoritza a la Direcció de l'Advocacia de la CAIB sotmetre a aprovació judicial la transacció plantejada per les Sres. Falomir i Coll, en la mesura en què afectava l'obligació de l'Administració Autònoma d'executar, en els seus propis termes, les resolucions judicials.

12. En data 7 de novembre de 2016 ha estat dictada Interlocutòria per la Sala Contenciosa administrativa del Tribunal Superior de Justícia en el PO 19/2011 que autoritza la permuta d'oficines de farmàcia sol·licitades per la Sra. Teresa María Falomir i Sra. Joana Maria Coll.

Fonaments de dret

1. L'article 30.48 de l'Estatut d'Autonomia de les Illes Balears, reformat per 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 dels disposat en l'article 149.16.1 de la Constitució.

2. El Decret 8/2015, de 2 de juliol, de la presidenta 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. Conforme al Decret 24/2015, de 7 d'agost, de la presidenta 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 Planificació, Avaluació i Farmàcia, té atribuïdes, entre altres, les competències en matèria d'ordenació farmacèutica.

3. El Decret 13/2016, de 4 de març, pel qual es nomena el director general de Planificació, Avaluació i Farmàcia de la Conselleria de Salut.

4. La Llei 29/1998, de 13 de juliol, de la jurisdicció contenciosa-administrativa.



5. L'article 24.9 de la Llei 7/1998, de 13 de juliol, d'ordenació farmacèutica de les Illes Balears, assenyala que "un adjudicatari s'hagi vist obligat a tancar la seva oficina de farmàcia o se li hagi impedit l'obertura perquè s'ha declarat nul·la l'adjudicació mitjançant una resolució ferma en via administrativa no impugnada judicialment o mitjançant una resolució judicial ferma, sempre que sigui per una causa no imputable a ell mateix, pot elegir una de les farmàcies vacants que constin en el catàleg i que no han estat objecte del procediment d'adjudicació que regula aquest article, de la mateixa zona farmacèutica o, en el seu cas que no hagi, de les zones farmacèutiques limítrofes, i així successivament, sempre que renunciï als efectes econòmics que es puguin derivar del compliment de la resolució o de la sentència judicial." La renúncia de la Sra. Joana Maria Coll als efectes econòmics derivats del compliment de la resolució judicial és manifesta i no sotmesa a condicions en la proposta de permuta subscripta.

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. El Decret 30/2015, de 8 de maig, pel qual es regulen els procediments per a l'autorització i obertura de noves oficines de farmàcia.

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.

9. La Interlocutòria dictada en data 7 de novembre de 2016 per la Sala Contenciosa administrativa del Tribunal Superior de Justícia de les Illes Balears en el PO 19/2011.

En conseqüència, dict la següent

Resolució

1. Aixecar la suspensió del tancament de l'oficina de farmàcia del Port de Pollença acordada en el punt 10 de la part resolutiva de la Resolució del director general de Planificació, Avaluació i Farmàcia de 19 de novembre de 2015, la titular de la qual és la Sra. Joana Maria Coll Bibiloni.

2. Requerir a la Sra. Joana M^a Coll Bibiloni que en el termini de deu dies hàbils, a comptar des del dia següent de la notificació de la present Resolució, procedeixi al tancament de l'oficina de farmàcia situada al carrer de la Gola, 22, del Port de Pollença. A tal efecte, haurà de comunicar el tancament a la Direcció General de Planificació, Avaluació i Farmàcia, per a que els serveis de inspecció d'aquesta Direcció General aixequin acta de comprovació del mateix.

3. Adjudicar una de les oficines de farmàcia del municipi d'Inca a la Sra. Joana Maria Coll Bibiloni.

4. Mantenir l'adjudicació de l'oficina de farmàcia en la zona farmacèutica de Pollença, en el nucli urbà del Port de Pollença, a la Sra. Teresa Maria Falomir Gómez.

5. Conforme a la permuta d'adjudicacions d'oficines de farmàcia autoritzada per Interlocutòria de 7 de novembre de 2016, dictada per la Sala Contenciosa administrativa del Tribunal Superior de Justícia de les Illes Balears:

- Adjudicar a la Sra. Teresa Maria Falomir Gómez l'oficina de farmàcia del municipi d'Inca prèviament adjudicada a la Sra. Joana Maria Coll Bibiloni.

- Adjudicar a la Sra. Joana M^a Coll Bibiloni l'oficina de farmàcia de la zona farmacèutica de Pollença, del nucli urbà del Port de Pollença, prèviament adjudicada a la Sra. Teresa Maria Falomir Gómez.

6. Tenir per presentada la garantia consignada per la Sra. Teresa Maria Falomir Gómez per import de 3005,05 euros, en data 16 de novembre de 2016.

7. Requerir a la Sra. Teresa Maria Falomir Gómez que en el termini de tres mesos, a comptar des de la notificació de la present Resolució, sol·liciti l'autorització de designació de local de l'oficina de farmàcia adjudicada en el municipi d'Inca.

8. Requerir a la Sra. Joana Maria Coll Bibiloni que en el termini de 15 dies, a comptar des de la notificació de la present resolució, procedeixi a la constitució de garantia per import de 3.005,05€ davant la Direcció General del Tresor, Política Financera i Patrimonial de la Conselleria d'Hisenda i Administracions Públiques de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, com adjudicatària d'una oficina de farmàcia. La falta de constitució de la garantia en la forma i termini establerta s'entendrà com a renúncia a l'autorització atorgada.

9. Requerir a la Sra. Joana Maria Coll Bibiloni que en el termini de tres mesos, a comptar des de la notificació de la present Resolució, sol·liciti l'autorització de designació de local de l'oficina de farmàcia adjudicada en la zona farmacèutica de Pollença, nucli de població de



Port de Pollença.

10. Notificar aquesta Resolució a la Sra. Joana María Coll Bibiloni i a la Sra. Teresa María Falomir Gómez.

11. Notificar aquesta Resolució a la Sala Contenciosa administrativa del Tribunal Superior de Justícia de las Illes Balears.

12. Ordenar la publicació de la present Resolució en el *Butlletí Oficial de les Illes Balears*.

Interposició de recursos

Contra aquesta Resolució ³/₄que no esgota la via administrativa³/₄ es pot interposar recurs d'alçada davant la consellera de Salut, en el termini d'un mes a comptar des del dia següent de la seva publicació, conforme al previst en l'article 122.1 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, de 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, 2 de febrer de 2017

El director general de Planificació, Avaluació i Farmàcia

Benito Pròsper Gutiérrez

