

Conselleria de Sanitat

RESOLUCIÓ de 30 de setembre de 2003, del conseller de Sanitat, mitjançant la qual determina el nombre de noves oficines de farmàcia necessàries per a oferir una atenció farmacèutica adequada a la població.
[2003/11358]

Vist l'expedient iniciat d'ofici mitjançant la Resolució del director general per a la Prestació Farmacèutica de 31 de març de 2003, a fi de determinar el nombre de noves oficines de farmàcia necessàries per a oferir una atenció farmacèutica adequada a la població aplicant el mòdul general establert en l'article 21 de la Llei 6/1998, de 22 de juny, d'Ordenació Farmacèutica de la Comunitat Valenciana, corresponent a l'any 2003, i examinats els antecedents de fet següents.

Antecedents de fet

I. Mitjançant la Resolució del director general per a la Prestació Farmacèutica de 31 de març de 2003, es va iniciar d'ofici un expedient administratiu a fi de determinar el nombre de noves oficines de farmàcia necessàries per a oferir una atenció farmacèutica adequada a la població, segons que estableix l'article 4 del Decret 149/2001, de 5 d'octubre, mitjançant el qual s'estableix el procediment per a l'autorització de noves oficines de farmàcia.

II. A l'expedient s'han incorporat els informes, certificats i documents necessaris per a aplicar el mòdul general establert en l'article 21 de la Llei 6/1998, de 22 de juny, d'Ordenació Farmacèutica de la Comunitat Valenciana, i determinar el nombre de noves oficines de farmàcia necessàries tenint en compte tots els municipis i entitats locals menors de la Comunitat Valenciana.

III. De conformitat amb el que disposa l'article 5 del Decret 149/2001, de 5 d'octubre, esmentat adés, instruït el procediment i abans de la redacció de la proposta de resolució, es va obrir un tràmit d'audiència pública durant un període de deu dies. En este termini es van formular les al·legacions que han considerat oportunes farmacèutics i organitzacions representatives de farmacèutics.

Als fets anteriors s'apliquen els fonaments jurídics següents.

Fonaments jurídics

I. Esta Conselleria de Sanitat és competent per a resoldre esta sol·licitud fent ús del que disposen el Reial Decret 278/1980, 25 de gener, sobre transferència de competències en matèria de sanitat; la Llei 5/1983, de 30 de desembre, de Govern Valencià; la Llei 6/1998, de 22 de juny, d'Ordenació Farmacèutica de la Comunitat Valenciana; el Decret 149/2001, de 5 d'octubre, mitjançant el qual s'estableix el procediment per a l'autorització de noves oficines de farmàcia, i el Decret 116/2003, d'11 de juliol, del Consell de la Generalitat Valenciana, pel qual aprova el Reglament Orgànic i Funcional de la Conselleria de Sanitat.

II. En el present procediment s'han formulat un total de trenta-set escrits d'al·legacions. No obstant això, les al·legacions que contenen són en la majoria dels casos comunes, i es reduïxen a les següents, que a continuació s'analitzen:

1. Per a efectuar el còmput de les oficines de farmàcia que són necessàries aplicant el mòdul general, és necessari tindre en compte no només les oficines de farmàcia establides i les autoritzades que estan pendents d'obertura, sinó també les sol·licituds formulades a l'empara de la normativa anterior que es troben en tràmit i pendents de resolució tant en via administrativa com en via contenciosa administrativa.

Conselleria de Sanidad

RESOLUCIÓN de 30 de septiembre de 2003, del consejero de Sanidad, mediante la que se determina el número de nuevas oficinas de farmacia necesarias para ofrecer una adecuada atención farmacéutica a la población.
[2003/11358]

Visto el expediente iniciado de oficio mediante Resolución del director general para la Prestación Farmacéutica de 31 de marzo de 2003, a fin de determinar, el número de nuevas oficinas de farmacia necesarias para ofrecer una adecuada atención farmacéutica a la población, en aplicación del Módulo General establecido en el artículo 21 de la Ley 6/1998, de 22 de junio, de Ordenación Farmacéutica de la Comunidad Valenciana, correspondiente al año 2003, y examinados los siguientes

Antecedentes de hecho

I. Mediante Resolución del director general para la Prestación Farmacéutica de 31 de marzo de 2003, se inició de oficio expediente administrativo a fin de determinar, el número de nuevas oficinas de farmacia necesarias para ofrecer una adecuada atención farmacéutica a la población, de conformidad con lo establecido en el artículo 4 del Decreto 149/2001, de 5 de octubre, mediante el que se establece el procedimiento para la autorización de nuevas Oficinas de Farmacia.

II. Al expediente se han incorporado los informes, certificados y documentos necesarios para, en aplicación del Módulo General establecido en el artículo 21 de la Ley 6/1998, de 22 de junio, de Ordenación Farmacéutica de la Comunidad Valenciana, determinar el número de nuevas Oficinas de Farmacia necesarias teniendo en cuenta todos los municipios y entidades locales menores de la Comunidad Valenciana.

III. De conformidad con lo dispuesto en el artículo 5 del citado Decreto 149/2001, de 5 de octubre, instruido el procedimiento y previamente a la redacción de la propuesta de resolución, se procedió a un trámite de audiencia pública durante un periodo de diez días, formulándose en dicho plazo las alegaciones que se han considerado oportunas por parte de farmacéuticos y de organizaciones representativas de los mismos.

A los anteriores hechos son de aplicación los siguientes

Fundamentos jurídicos

I. Esta Conselleria de Sanidad es competente para resolver la presente solicitud en virtud de lo dispuesto en el Real Decreto 278/80, 25 de enero, sobre transferencia de competencias en materia de sanidad; Ley 5/1983, de 30 de diciembre, de Gobierno Valenciano, Ley 6/1998, de 22 de junio, de Ordenación Farmacéutica de la Comunidad Valenciana, Decreto 149/2001, de 5 de octubre, mediante el que se establece el procedimiento para la autorización de nuevas Oficinas de Farmacia y Decreto 116/2003, de 11 de julio, del Consell de la Generalitat Valenciana, por el que se aprueba el Reglamento Orgánico y funcional de la Conselleria de Sanidad.

II. En el presente procedimiento se han formulado un total de treinta y siete escritos de alegaciones, no obstante, las alegaciones en ellos contenidas son en la mayoría de los casos comunes y se reducen a las siguientes, que a continuación se analizan:

1. Para efectuar el cómputo de las Oficinas de Farmacia que son necesarias en aplicación del módulo general, es necesario tener en cuenta, no solo las Oficinas de Farmacia establecidas y las autorizadas que se encuentren pendientes de apertura, sino también las solicitudes formuladas al amparo de la normativa anterior, que se encuentren en trámite y pendientes de resolución tanto en vía administrativa, como contencioso administrativa.

2. De la mateixa manera, han de comptabilitzar-se les oficines de farmàcia autoritzades amb posterioritat a l'inici de l'expedient administratiu que ara es resol.

3. La inclusió en l'expedient de l'aplicació del mòdul turístic en determinats municipis.

II. Quant a la primera de les alegacions, ha de ser rebutjada per tal com la disposició transitòria primera del Decret 149/2001, de 5 d'octubre, que estableix el procediment per a l'autorització de noves oficines de farmàcia, recull expressament la situació esmentada quan estableix: «els expedients d'autorització de noves oficines de farmàcia iniciats abans de l'entrada en vigor del Reial Decret Llei 11/1996, de 17 de juny, seguiran regint-se per la normativa vigent en el moment de presentar la sol·licitud, fins i tot en el cas que no hi haguera recaigut cap resolució administrativa, amb independència que es resolguen després dels expedients tramitats d'acord amb la present disposició.»

Així mateix, la disposició transitòria segona estableix que les sol·licituds formulades a l'empària del que disposa el Reial Decret Llei 11/1996, esmentat adés, i del que disposa la Llei 16/1997, de 25 d'abril, hauran d'adequar-se al que disposa el mateix Decret 149/2001, de 5 d'octubre. Ambdues disposicions transitòries gaudixen de plena vigència i per tant s'apliquen ineludiblement.

No pot admetre's que les disposicions transitòries esmentades vulnereu els principis de seguretat jurídica i de legalitat per contradir el que disposa l'article 74.2 de la Llei 30/1992, de Règim Jurídic de les Administracions Públiques i del Procediment Administratiu Comú, que obliga al despatx per rigorós orde d'incoació en assumptes de naturalesa homogènia, característica que en este supòsit no es dona, ja que encara que els procediments tinguen el mateix objecte, ofereixen varietat en els tràmits d'instrucció, norma que s'aplica, mòduls que s'apliquen, etc., per la qual cosa este precepte no s'aplica en el present supòsit, i resultant ociosos incorporar a l'expedient certificats acreditatius dels expedients que puguen existir en tràmit en qualsevol de les possibles instàncies administratives o contencioses administratives.

Al contrari, tant l'interés públic com la seguretat jurídica es veurien afectats en el cas que s'haguera d'esperar, com es pretén, que sol·licituds sense cap dret reconegut aconseguisquen fermesa en via contenciosa administrativa. S'impediria així l'aplicació de la Llei 6/1998, de 22 de juny, *sine die*.

III. D'altra banda, és molt reiterada la jurisprudència del Tribunal Suprem en el sentit de tindre en compte les circumstàncies existents en el moment de l'inici de l'expedient, sense que puguen tindre's en compte les circumstàncies sobrevingudes en qualsevol dels sentits.

Respecte a això, consten en l'expedient un informe de l'Institut Nacional d'Estadística, referent el padró municipal vigent en el moment d'iniciar-se l'expedient, un certificat acreditatiu de les oficines de farmàcia obertes al públic en la data de l'inici de l'expedient, així com en les entitats locals menors existents a la Comunitat Valenciana, sense que resulte necessari per a un coneixement precís del seu nombre l'expressió del nom i cognoms del titular, i un certificat acreditatiu de les oficines de farmàcia autoritzades pendents de l'obertura al públic. Tot això, a 31 de març de 2003, data que s'adopta com la d'inici de l'expedient i, en conseqüència, la que ha de marcar les circumstàncies que es tenen en compte per a la resolució.

Estes i no altres són les dades que es tenen en compte per a aplicar el mòdul general establert en l'article 21 de la Llei 6/1998, d'Ordenació Farmacèutica. S'han de descartar les autoritzacions concedides amb posterioritat i les que no han aconseguit fermesa en la via administrativa o contenciosa administrativa i no poden obrir al públic en la data esmentada.

IV. L'aplicació del mòdul turístic no és possible en este procediment, atés que el va iniciar d'ofici esta Conselleria de Sanitat en aplicar el que disposa el primer paràgraf de l'article 4 del Decret

2. De la misma forma deben contabilizarse aquellas Oficinas de Farmacia autorizadas con posterioridad al inicio del expediente administrativo que ahora se resuelve.

3. La inclusión en el expediente de la aplicación del módulo turístico en determinados municipios.

II. En cuanto a la primera de las alegaciones, debe ser rechazada por cuanto la disposición transitoria primera del Decreto 149/2001, de 5 de octubre, por el que se establece el procedimiento para la autorización de nuevas Oficinas de Farmacia, recoge expresamente dicha situación cuando establece: «aquellos expedientes de autorización de nuevas Oficinas de Farmacia iniciados con anterioridad a la entrada en vigor del Real Decreto Ley 11/1996, de 17 de junio, seguirán rigiéndose por la normativa vigente en el momento de presentar la solicitud, aún en el caso de que sobre los mismos no hubiese recaído resolución administrativa alguna, con independencia de que se resuelvan con posterioridad a los expedientes tramitados con arreglo a la presente disposición.»

Así mismo, la disposición transitoria segunda, establece que las solicitudes formuladas al amparo de lo dispuesto en el citado Real Decreto-Ley 11/1996 y de lo dispuesto en la Ley 16/1997, de 25 de abril, deberán adecuarse a lo dispuesto en el propio Decreto 149/2001, de 5 de octubre. Ambas disposiciones transitorias gozan de plena vigencia y por tanto son de ineludible aplicación.

No puede admitirse que las citadas disposiciones transitorias vulnereu los principios de seguridad jurídica y de legalidad por contradecir lo dispuesto en el artículo 74.2 de la Ley 30/1992, de Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y del Procedimiento Administrativo Común, que obliga al despacho por riguroso orden de incoación en asuntos de homogénea naturaleza, característica que en el presente supuesto no se da, ya que aunque los procedimientos tengan el mismo objeto, ofrecen variedad en los trámites de instrucción, norma de aplicación, módulos de aplicación etc., por lo que tal precepto no es de aplicación en el presente supuesto, resultando ocioso incorporar al expediente certificaciones acreditativas de los expedientes que pudiesen existir en trámite en cualquiera de las posibles instancias administrativas o contencioso administrativas.

Por el contrario, tanto el interés público como la seguridad jurídica se verían afectados en caso de que se tuviese que esperar, como se pretende, a que solicitudes sin ningún derecho reconocido alcancen firmeza en vía contenciosa administrativa, impidiendo así la aplicación de la Ley 6/1998, de 22 de junio, *sine die*.

III. Por otro lado, es muy reiterada la jurisprudencia del Tribunal Supremo en el sentido de tener en cuenta las circunstancias existentes en el momento del inicio del expediente, sin que puedan tenerse en cuenta las circunstancias sobrevenidas en cualquiera de los sentidos.

A este respecto, consta en el expediente un informe del Instituto Nacional de Estadística, referente el padrón municipal vigente en el momento de iniciarse el expediente, una certificación acreditativa de las oficinas de farmacia abiertas al público en la fecha del inicio del expediente así como en las entidades locales menores existentes en la Comunidad Valenciana, sin que resulte necesario para un conocimiento preciso de su número la expresión del nombre y apellidos del titular, y una certificación acreditativa de las oficinas de farmacia autorizadas pendientes de su apertura al público. Todo ello, a 31 de marzo de 2003, fecha a adoptar como la de inicio del expediente y en consecuencia la que debe marcar las circunstancias a tener en cuenta para su resolución.

Estos y no otros son los datos a tener en cuenta para aplicar el módulo general establecido en el artículo 21 de la Ley 6/1998, de Ordenación Farmacéutica, debiendo descartarse las autorizaciones concedidas con posterioridad y aquellas que no habiendo alcanzado firmeza en vía administrativa o contencioso administrativa no puedan proceder en dicha fecha a la apertura al público.

IV. La aplicación del módulo turístico no es posible en este procedimiento, dado que el mismo se inició de oficio por esta Consejería de Sanidad en aplicación de lo dispuesto en el primer párrafo

149/2001, esmentat repetidament, que considera exclusivament l'aplicació del mòdul general, i l'aplicació del mòdul turístic queda, segons que estableix el paràgraf següent del mateix article, a la sol·licitud de les entitats locals, els col·legis oficials de farmacèutics de la Comunitat Valenciana o els farmacèutics interessats.

Finalment, ha d'indicar-se que no és procedent la notificació individualitzada a cada un dels farmacèutics o institucions que han comparegut en l'expedient, perquè n'està prevista la publicació en el *Diari Oficial de la Generalitat Valenciana*, d'acord amb el que estableix l'article 5 del Decret 149/2001, de 5 d'octubre, esmentat adés.

En conseqüència, vistos els fets i fonaments jurídics anteriors, resolc autoritzar, aplicant el mòdul general establert en l'article 21 de la Llei 6/1998, de 22 de juny, d'Ordenació Farmacèutica, l'obertura en l'àmbit de la Comunitat Valenciana d'un total de 121 noves oficines de farmàcia distribuïdes en els municipis i entitats locals menors que figuren en la llista de l'annex d'esta resolució. S'entén que no és procedent l'obertura de noves oficines de farmàcia en els municipis i les entitats locals menors que no figuren en la llista esmentada.

Que es publiquela present resolució en el *Diari Oficial de la Generalitat Valenciana* amb l'advertiment que exhaurix la via administrativa i que hi poden interposar un recurs contenciós administratiu en el termini de dos mesos, comptats a partir de l'endemà de la data de la notificació, davant de la Sala Contenciosa Administrativa del Tribunal Superior de Justícia de la Comunitat Valenciana o, potestativament, un recurs de reposició en els termes previstos en l'article 116 de la Llei 30/1992, de 26 de novembre, de Règim Jurídic de les Administracions Pública i del Procediment Administratiu Comú.

València, 30 de setembre de 2003.– El conseller de Sanitat: Vicente Rambla Momplet.

ANNEX

| <i>Municipi /</i> | <i>Farmàcies autoritzades /</i> |
|-------------------------|---------------------------------|
| I' Alfàs del Pi | 1 |
| Almoradí | 1 |
| Benejúzar | 1 |
| Benifallim | 1 |
| Benifato | 1 |
| Benillup | 1 |
| Benimassot | 1 |
| Callosa d'En Sarrià | 1 |
| Castalla | 1 |
| Cocentaina | 1 |
| Cox | 1 |
| Crevillent | 3 |
| Elda | 1 |
| Famorca | 1 |
| Xàbia | 1 |
| Monforte del Cid | 1 |
| Mutxamel | 3 |
| Novelda | 2 |
| la Nucia | 1 |
| Petrer | 4 |
| Redován | 1 |
| Sant Vicent del Raspeig | 2 |
| Sax | 1 |
| Tollos | 1 |
| Torreveija | 1 |
| Villena | 2 |
| I' Alcora | 1 |
| Benicarló | 1 |
| Castell de Cabres | 1 |
| Castillo de Villamalefa | 1 |

del artículo 4 del repetido Decreto 149/2001, que contempla exclusivamente la aplicación del módulo general, quedando la aplicación del módulo turístico, según se establece en el siguiente párrafo del mismo artículo a solicitud de las entidades locales, los colegios oficiales de farmacéuticos de la Comunidad Valenciana o de los farmacéuticos interesados.

Finalmente, ha de indicarse que no procede la notificación individualizada a cada uno de los farmacéuticos o instituciones que han comparecido en el expediente, por estar prevista su publicación en el *Diari Oficial de la Generalitat Valenciana*, de conformidad con lo establecido en el artículo 5 del citado Decreto 149/2001, de 5 de octubre.

En consecuencia, vistos los anteriores hechos y fundamentos jurídicos, resuelvo autorizar en aplicación del módulo general establecido en el artículo 21 de la Ley 6/1998, de 22 de junio, de Ordenación Farmacéutica, la apertura, en el ámbito de la Comunidad Valenciana, de un total de 121 nuevas oficinas de farmacia distribuidas en los municipios y entidades locales menores que figuran en la relación contenida en el anexo a la presente resolución, entendiéndose que no procede la apertura de nuevas oficinas de farmacia en aquellos municipios y entidades locales menores que no figuren en la citada relación.

Publíquese la presente resolución en el *Diari Oficial de la Generalitat Valenciana* con la advertencia de que pone fin a la vía administrativa y que, contra la misma, pueden interponer recurso contencioso administrativo en el plazo de dos meses, contados a partir del día siguiente al de la fecha de su notificación, ante la Sala de lo Contencioso Administrativo del Tribunal Superior de Justicia de la Comunidad Valenciana o, potestativamente, recurso de reposición en los términos previstos en el artículo 116 de la Ley 30/1992, de 26 de noviembre, de Régimen Jurídico de las Administraciones Pública y del Procedimiento Administrativo Común.

Valencia, 30 de septiembre de 2003.– El conseller de Sanidad: Vicente Rambla Momplet.

ANEXO

| <i>Municipio</i> | <i>Farmacias autorizadas</i> |
|-------------------------|------------------------------|
| I' Alfàs del Pi | 1 |
| Almoradí | 1 |
| Benejúzar | 1 |
| Benifallim | 1 |
| Benifato | 1 |
| Benillup | 1 |
| Benimassot | 1 |
| Callosa d'En Sarrià | 1 |
| Castalla | 1 |
| Cocentaina | 1 |
| Cox | 1 |
| Crevillent | 3 |
| Elda | 1 |
| Famorca | 1 |
| Jávea | 1 |
| Monforte del Cid | 1 |
| Mutxamel | 3 |
| Novelda | 2 |
| la Nucia | 1 |
| Petrer | 4 |
| Redován | 1 |
| San Vicente del Raspeig | 2 |
| Sax | 1 |
| Tollos | 1 |
| Torreveija | 1 |
| Villena | 2 |
| I' Alcora | 1 |
| Benicarló | 1 |
| Castell de Cabres | 1 |
| Castillo de Villamalefa | 1 |

| | | | |
|-----------------------------------|---|-----------------------------------|---|
| Xodos | 1 | <i>Chodos</i> | 1 |
| Espadilla | 1 | Espadilla | 1 |
| Fuente la Reina | 1 | Fuente la Reina | 1 |
| Fuentes de Ayódar | 1 | Fuentes de Ayódar | 1 |
| Herbés | 1 | Herbés | 1 |
| Higueras | 1 | Higueras | 1 |
| Olocau del Rey | 1 | Olocau del Rey | 1 |
| Onda | 2 | Onda | 2 |
| Palanques | 1 | Palanques | 1 |
| Pavías | 1 | Pavías | 1 |
| la Pobla de Benifassà | 1 | la Pobla de Benifassà | 1 |
| Sacañet | 1 | Sacañet | 1 |
| Sarratella | 1 | Sarratella | 1 |
| Segorbe | 1 | Segorbe | 1 |
| Todolella | 1 | Todolella | 1 |
| Torralba del Pinar | 1 | Torralba del Pinar | 1 |
| Torrechiva | 1 | Torrechiva | 1 |
| Vallat | 1 | Vallat | 1 |
| Vallibona | 1 | Vallibona | 1 |
| Villamalur | 1 | Villamalur | 1 |
| Villanueva de Viver | 1 | Villanueva de Viver | 1 |
| Vila-real | 1 | <i>Villarreal</i> | 1 |
| Villores | 1 | Villores | 1 |
| Vinaròs | 1 | Vinaròs | 1 |
| Zorita del Maestrazgo | 1 | Zorita del Maestrazgo | 1 |
| Alaquàs | 2 | Alaquàs | 2 |
| Alboraya | 2 | Alboraya | 2 |
| Alcàsser | 1 | Alcàsser | 1 |
| Aldaia | 1 | Aldaia | 1 |
| Alzira | 2 | Alzira | 2 |
| Benetússer | 1 | Benetússer | 1 |
| Benigànim | 1 | Benigànim | 1 |
| Bétera | 1 | Bétera | 1 |
| Burjassot | 1 | Burjassot | 1 |
| Carrícola | 1 | Carrícola | 1 |
| Catarroja | 1 | Catarroja | 1 |
| l'Eliana | 2 | l'Eliana | 2 |
| Gandia | 2 | Gandia | 2 |
| Mislata | 5 | Mislata | 5 |
| Ontinyent | 4 | Ontinyent | 4 |
| Paiporta | 3 | Paiporta | 3 |
| Paterna | 3 | Paterna | 3 |
| Picanya | 1 | Picanya | 1 |
| Picassent | 1 | Picassent | 1 |
| Puebla de San Miguel | 1 | Puebla de San Miguel | 1 |
| Quart de Poblet | 1 | Quart de Poblet | 1 |
| Requena | 1 | Requena | 1 |
| Riba-roja de Túria | 1 | Riba-roja de Túria | 1 |
| Rocafort | 1 | Rocafort | 1 |
| Sempere | 1 | Sempere | 1 |
| Silla | 1 | Silla | 1 |
| Torrent | 5 | Torrent | 5 |
| Vilamarxant | 1 | Vilamarxant | 1 |
| Xirivella | 3 | Xirivella | 3 |
| Entitat local menor | | Entidad local menor | |
| Llosa de Camacho (Alcalalí) | 1 | Llosa de Camacho (Alcalalí) | 1 |
| Jesús Pobre (Dénia) | 1 | Jesús Pobre (Dénia) | 1 |
| Ballestar (la Pobla de Benifassà) | 1 | Ballestar (la Pobla de Benifassà) | 1 |
| Benicull (Polinyà de Xúquer) | 1 | Benicull (Polinyà de Xúquer) | 1 |