



Decreto Dirigenziale n. 46 del 14/02/2011

A.G.C. 20 Assistenza Sanitaria

Settore 9 Settore tecnico amm.vo provinciale Napoli - A.G.C. 20

Oggetto dell'Atto:

DIRITTO DI PRELAZIONE LEGGE 475/68 E 362/91- COMUNE DI BRUSCIANO (NA) PER LA 4^ SEDE FARMACEUTICA DI NUOVA ISTITUZIONE - ATTRIBUZIONE TITOLARITA' ED AUTORIZZAZIONE ALL'APERTURA DELLA FARMACIA COMUNALE.

IL DIRIGENTE

Premesso che con D.P.G.R.C. n.305 del 18.04.2002 a seguito della revisione delle P.O.F. venivano istituite nuove sedi farmaceutiche nella prov. di Napoli per l'anno 1998, nell'ambito della quale è stata prevista per il Comune di Brusciano (Na) la 4^a sede farmaceutica;

Che con nota prot. n.3220 del 18.06.2002 il Settore Farmaceutico Regione Campania comunicava al Comune di Brusciano (Na) in ottemperanza a quanto previsto dalla normativa vigente 475/68 e 362/91, di pronunciarsi sull'intenzione di esercitare il diritto di prelazione a riguardo della 4^a sede farmaceutica.

Che il Consiglio Comunale di Brusciano (Na) con delibera n.26 del 22.07.2002 esercitava il diritto di prelazione sulla 4^a sede farmaceutica di nuova istituzione;

Che il Consiglio Comunale di Brusciano (Na) con delibera n. 12 del 06/04/2009, stabiliva la modalità di gestione della farmacia comunale mediante concessione a terzi ex art. 113 comma 5 lett. a) T.U.E.L.del D.lo n. 267/2000 modificato dall'art.23 bis del D.L.112/2008;

Che con nota prot. n. 15436 del 21.07.2009 , pervenuta al ns. prot. n. 0694026 del 31.07.2009 il Comune di Brusciano (Na) trasmetteva la determinazione del responsabile del servizio gestione risorse umane del Comune di Brusciano (Na) ad oggetto: Affidamento del servizio Farmacia Comunale ex art. 113 comma 5 lett. a) T.U.E.L.del D.lo n. 267/2000 modificato dall'art.23 bis del D.L.112/2008 - approvazione verbali di gara - aggiudicazione ;

Che con nota prot. n. 27819 del 26.11.2009 il Comune di Brusciano (Na) acquisita al Settore Stap - Sanità/Na il 27.11.2009 al prot. n. 1031136, trasmetteva il contratto per la concessione del servizio di Farmacia Comunale, sede n. 4 - Rep. n. 4693 del 18.11.2009 tra il Comune di Brusciano (Na) e la società "Farmacia Pesce s.n.c." con sede legale in Marigliano (Na) al Corso Umberto I^o prolungamento via Isonzo. Contratto sottoscritto davanti al dott. Marco Caputo, Segretario Generale del Comune di Brusciano (Na) tra i costituiti: Sig. Antonio Di Maiolo, nato a Brusciano (Na) il 13.09.1957, responsabile pro tempore dell'Area Risorse Umane del Comune di Brusciano (Na) ,Sig. Pesce Sergio, nato a Napoli il 12.11.1972 e residente in Marigliano (Na) al Corso Umberto I^o prolungamento Via Isonzo, in qualità di socio amministratore con poteri di firma congiunta della società concessionaria "Farmacia Pesce s.n.c."e il Sig. Pesce Fabio, nato a Napoli il 06.02.1975 e residente in Castellammare di Stabia (Na) alla Via Solaro n. 15, in qualità di socio amministratore con poteri di firma congiunta della società concessionaria "Farmacia Pesce s.n.c.";

Vista l'istanza prot. n. 5123 del 01.03.2010, pervenuta al nostro Settore prot. n. 191484 del 03.03.2010, a firma del Sindaco dott. Angelo Antonio Romano del Comune di Brusciano (NA) con la quale chiede il rilascio del provvedimento autorizzativo per l'apertura della sede farmaceutica n. 4 del Comune di Brusciano (Na) .

Considerato che agli atti del settore T.A.P.di Napoli in aggiunta alla documentazione prima citata è depositata la seguente documentazione:

- 1) Certificato a firma del Sindaco del Comune di Brusciano (NA) attestante che i locali di Via G. De Ruggiero n. 37H :
Soddisfano le esigenze dell'assistenza farmaceutica della zona, ricadono nell'ambito della sede farmaceutica n. 4 e sono situati a una distanza superiore ai 200 metri dalle altre farmacie esistenti .
- 2) Certificato igienico -sanitario dei locali siti in Via G. De Ruggiero n. 37H da adibire ad attività di farmacia rilasciato dal Dipartimento di Prevenzione Asl Na/3 Sud UOPC di Pomigliano D'Arco (Na) Via Pontecitra-Zona 219-Marigliano (Na) a firma del Responsabile dott. Vincenzo Parrella che esprime parere igienico – sanitario favorevole, per il solo piano rialzato;
- 3) planimetria dei locali siti in G. De Ruggiero n. 37H ;
- 4) dichiarazione sostitutiva di certificazione, rilasciata ai sensi degli artt. 19, 46 e 47 del D.P.R. n°445/2000, con la quale il dott. Pesce Fabio direttore Tecnico dichiara:
 - data , luogo di nascita, stato civile, il godimento dei diritti politici, e di essere cittadino italiano;
 - di essere in possesso di laurea in Farmacia e abilitazione all'esercizio professionale;
 - di essere iscritto all'Ordine dei Farmacisti della Provincia di Napoli dal 25/06/2001 al n° 6331;
 - di non avere riportanti condanne penali carichi pendenti e di non aver carichi pendenti;
 - di essere in possesso dei requisiti richiesti dall'art.6 della legge 892/1984;
 - di aver svolto il biennio di pratica professionale ;
 - di non trovarsi nelle condizioni di incompatibilità di cui all'art.13 della legge n. 475/68 e agli artt. 7 e 8 della legge 362/91;
 - la non sussistenza di cause di divieto, di decadenza o di sospensione indicate nell'allegato 1 al D.L.vo n.490/94, nei confronti di se stesso e dei propri conviventi, nominativamente elencati.
- 5) certificato di sana e robusta costituzione fisica rilasciato dal Distretto Sanitario n.48 A.S.L.NA 3 SUD ;
- 6) nomina a Direttore Tecnico del Dott. Pesce Fabio, farmacista, nato a Napoli il 06.02.1975 e residente in Castellammare di Stabia (Na) alla Via Solaro n. 15, iscritto all'Ordine dei Farmacisti della Provincia di Napoli al n. 6331 dal 25/06/2001;

Visto il parere dell'Avvocatura Regionale avente ad oggetto "Modalità di gestione farmacie Comunali" prot. n. PP-297-20-09 del 02.02.2010 il quale recita:

I Comuni esercitato il diritto di prelazione, non abbiano alla entrata in vigore della novella legislativa, ancora aperto l'esercizio - non appare condivisibile l'assunto per il quale l'Ente Locale potrebbe gestire dette farmacie esclusivamente nelle forme del richiamato art. 9 legge 475/68. Infatti una deliberata modalità di gestione non può ritenersi inficiata per il solo fatto che la sopravvenuta novella legislativa (legge 20-11-2009 n.166 di conversione ,con modificazione , del D.L. n.135 del 25/09/2009) ha, per così dire recuperato l'art. 9 della legge 475/68.

Visto altresì parere dell'Avvocatura Regionale avente ad oggetto " Farmacie Comunali Modalità di gestione " PP-226/2010 prot. n. 1038784 del 30.12.2010 presa in carico il 12/01/2011 il quale rileva che le fasi procedurali già esaurite sono assoggettate alla vecchia disciplina;poiché il procedimento è regolato dal principio del "tempus regit actum" alla luce del quale ogni atto deve essere conforme alla legge in vigore nel momento in cui viene posto in essere. Inoltre la specifica situazione investe i rapporti tra "ius superveniens"e provvedimento amministrativo così come ribadito anche dal Consiglio di stato,e da diverse sentenze tar lazio e tar Sicilia.,per tanto sia la dottrina maggioritaria quanto la giurisprudenza tendono ad escludere che un provvedimento originariamente

conforme al dettato normativo possa risultare viziato a causa del mutato scenario normativo.

Considerato che l'esercizio Farmaceutico è un'attività di prevalente interesse pubblico per soddisfare l'assistenza Farmaceutica alla popolazione ;

CHE tutta la documentazione citata è in possesso degli atti depositati presso l'A.G.C. Assistenza Sanitaria S.T.A.P. Napoli e risulta idonea ed esaustiva per il rilascio del provvedimento di autorizzazione;

Ritenuto per quanto premesso e considerato, che sussistono le condizioni di fatto e di diritto per attribuire al Comune di Brusciano (NA), la titolarità e l'autorizzazione all'esercizio della farmacia e annessa azienda commerciale correlativa alla sede n. 4 del Comune di Brusciano (NA);

Vista la deliberazione di Giunta Regionale n°3466 del 03/06/2000 avente ad oggetto "Attribuzione di funzioni ai Dirigenti della Giunta Regionale", con la quale, in attuazione del D.Lvo n° 29/93, si dispone di attribuire ai Dirigenti delle Aree Generali di Coordinamento tutti i compiti, compresa l'adozione di atti che impegnano l'Amministrazione verso l'esterno, con facoltà di delegare ai Dirigenti di Settore tutta o parte dell'attività ad essi attribuita;

Visto il Decreto Dirigenziale n. 30 del 06.03.2007 del Coordinatore dell'A.G.C. Assistenza Sanitaria, di delega al Dirigente dello STAP di Napoli, al quale vengono delegati tutti i compiti compresi gli atti che impegnano l'Amministrazione verso l'esterno;

Visto la legge Regionale n.2 del 21 Gennaio 2010 art. 1 comma 8;

Visto la legge Regionale n. 15 del 01.12.2010 art. 1 comma 1 e 2 ;

Visto la legge 20-11-2009 n. 166 di conversione, con modificazioni, del D. L. 25/9/2009, n. 135.

Visto il T.U.LL.SS. approvato con R.D. 27.07.1934 n. 1265;

Visto per quanto applicabile, il R.D. 30.09.1938 n. 1706;

Visto la L. 02.04.1968 n. 475;

Visto per quanto applicabile, il DPR 21.08.1971 n. 1275;

Visto la legge 7-8-1990, n. 241

Visto l'art.31 dello Statuto della Regione Campania;

Visto il D.P.C.M. 30.03.1994 n. 298

Visto la L.R. 14.05.1975 n. 29;

Visto la L.R. 05.06.1975 n. 61;

Visto la L.R. 08.03.1985 n.13;

Visto la L.R. 07.12.1993 n.44;

Visto la legge 22.12.1984 n.892;

Visto la legge 08.11.1991 n. 362;

Visto la legge 28.10.1999 n. 389;

Visto altresì, la circolare n 5 del 12/6/2000 dell'Assessore alle Risorse Umane Regione Campania;

Alla stregua dell'istruttoria compiuta :

DECRETA

Per le motivazioni espresse in narrativa che qui si intendono integralmente riportate e trascritte :

-di attribuire, la titolarità della sede farmaceutica urbana di nuova istituzione n. 4 del Comune di Brusciano (NA) al Comune medesimo;

-di autorizzare la gestione della farmacia Comunale sede n. 4 del Comune di Brusciano (NA) ubicata alla Via G. De Ruggiero n. 37H (NA) tramite la società, "Farmacia Pesce s.n.c." previo esito favorevole della ispezione ex art. 111 T.U. LL.SS. approvato con R D 27-7-1934, n. 1265;

Trasmettere copia del presente provvedimento all'Assessore alla Sanità, all'Area Generale Coordinamento Assistenza Sanitaria, alla A.S.L. competente, al Sindaco del Comune di Brusciano (NA).

IL DIRIGENTE DEL SETTORE

- Prof. Prospero Volpe -