

BOSNA I HERCEGOVINA
FEDERACIJA BOSNE I HERCEGOVINE
HERCEGOVAČKO NERETVANSKI KANTON
ŽUPANIJSKI SUD U MOSTARU
KANTONALNI SUD U MOSTARU
Broj: 07 0 U 017316 20 U
Mostar, 05.09.2022 godine

Županijski/Kantonalni sud u Mostaru, po sucu pojedincu Minja Belović, sa zapisničarom Andrea Leko u upravnom sporu tužiteljice J. P., Č, Č, zastupana po punomoćnicama ZOU N.D i J.D.C., odvjetnice iz Mostara, protiv rješenja broj: 06-37-3968/17 od 28.11.2019 godine, tužene F BiH, Federalno ministarstvo zdravstva Sarajevo, ul. Maršala Tita 9. zastupano po zakonskom zastupniku, u upravnoj stvari izdavanje rješenja o odobrenju rada ogranka ljekarne, donio je dana 05.09.2022 godine sljedeću:

P R E S U D U

Tužba tužiteljice J.P. se odbija kao neosnovana.

Odbija se zahtjev tužitelja za naknadu troškova spora.

O b r a z l o ž e n j e

Osporenim rješenjem tuženog organa, broj i datum navedeni u uvodu, odbijena je žalba tužiteljice izjavljena protiv rješenja Ministarstva zdravstva, rada i socijalne skrbi HNŽ broj UP/I-06-02-39-100/19 od 31.10.2019 godine, a kojim je odbijen zahtjev tužiteljice za izdavanje rješenja o odobrenju rada ogranka ljekarne zdravstvene ustanove u Međugorju na adresi Mala Livada b.b.

Protiv osporenog rješenja tuženog organa tužiteljica je ovom Sudu podnijela tužbu zbog povrede odredaba ZUP-a i pogrešne primjene materijalnog prava. Prema navodima tužbe donoseći pobijano rješenje tuženi je počinio povredu odredaba čl 4.5.7.8.9 i 11 ZUP-a. Tužiteljica navodi da je podnijela zahtjev kao novi osnivač-vlasnik tražeći postupanje nadležnog ministarstva po čl. 47a. Pravilnika o dopunama Pravilnika o bližim uvjetima glede prostora, opreme i kadra, kriterijima za osnivanje i obavljanje ljekarničke djelatnosti u svim organizacionim oblicima, kao i načinu i postupku njegove verifikacije F BiH, a radi izdavanja novog rješenja o odobrenju za rad zbog promjene osnivačko- vlasničke strukture ogranka ljekarne zdravstvene

ustanove koja već ima važeće rješenje o odobrenju za rad izdano od strane mjerodavnog županijskog ministarstva. Ističe da je uz zahtjev dostavila propisanu dokumentaciju. Nadležno prvostupanjsko ministarstvo je rješenjem broj UP/I-06-02-39-107/17 od 09.06.2017.godine, odbilo je zahtjev tužiteljice, a drugotepeni organ je rješenjem broj 06-37-3968/17 od 20.07.2017.godine odbilo žalbu tužiteljice kao neosnovanu. Tužiteljica je pred ovim sudom pokrenula upravni spor, te je ovaj sud donio presudu broj 07 0 U 014539 17 U od 08.10.2019 godine kojim je tužba tužiteljice uvažena i rješenje tuženog Federalnog ministarstva zdravstva F BiH broj 06-37-3968/17 od 20.07.2017.godine i rješenje Ministarstva zdravstva, rada i socijalne skrbi HNŽ, broj UP/I-06-02-39-107/17 od 09.06.2017.godine poništeno, te predmet vraćen na ponovan postupak.

U ponovnom postupku nadležno prvostupanjsko ministarstvo ponovo je odbilo je zahtjev uz obrazloženje da tužiteljica ne može biti novi osnivač-vlasnik ogranka, budući je ogranak organizacioni dio ljekarne zdravstvene ustanove, što je prihvatio i tuženi organ. U tužbi tužiteljica citira odredbu čl. 47.a. Pravilnika na kojoj se temelji pobijano rješenje, ističući da se iz citiranog članka 47. ne vidi da bi se kao novi vlasnik-osnivač mogla tretirati samo registrirana zdravstvena ustanova, a niti na takav zaključak upućuje bilo koji propis koji uređuje način organiziranja i provođenja ljekarničke djelatnosti. Ukazuje i na Zakon o liječničkoj djelatnosti F BiH, kojim je u čl. 11 jasno propisuje da osnivač zdravstvene ustanove između ostalih može biti domaće i strano fizičko lice kao i pravna osoba u svim oblicima organiziranja. Zbog navedenog predlaže da sud tužbu uvaži i poništi rješenje tuženog Federalnog ministarstva zdravstva F BiH broj 06-37-3968/17 od 28.11.2019 godine, i predmet vraća organu na ponovno postupanje, da se obveže tuženi naknaditi tužiteljici neosnovano prouzrokovane troškove postupka.

Tuženi je na zahtjev Suda dostavio spis predmeta, a u odgovoru na tužbu se navodi, da navodi tužiteljice u tužbi ne mogu uticati na drugačije rješavanje ove upravne stvari i da tuženi ostaje pri navodima u pobijanom rješenju.

Ispitujući zakonitost osporenog upravnog akta u granicama zahtjeva iz tužbe i u vezi s razlozima tužbe Sud je u smislu odredbe članka 34. stavak 1. Zakona o upravnim sporovima („Sl.novine F BiH“, broj : 9/05) odlučio kao u izreci iz sljedećih razloga:

Iz stanja spisa je razvidno da je prvostupanjskim rješenjem Ministarstva zdravstva HNŽ broj UP/I-06-02-39-107/17 od 09.06. 2017.godine odbijen zahtjev J.P. za izdavanje rješenja o odobrenju rada ogranka ljekarne zdravstvene ustanove u Međugorju na adresi Mala Livada bb, uz obrazloženje da je čl. 47.a Pravilnika o bližim uvjetima glede prostora, opreme i kadra, kriterijima za osnivanje i obavljanje ljekarničke djelatnosti u svim organizacionim oblicima, kao i načinu i postupku njegove verifikacije F BiH (Sl. novine F BiH , br. 44/12.,23713.,27/14.) utvrđeno da u slučaju promjene osnivačko vlasničke strukture, ljekarne zdravstvene ustanove odnosno ogranka ljekarne zdravstvene ustanove, koji već ima važeće odobrenje za rad, izdano od mjerodavnog županijskog ministarstva, ministarstvo ne provodi novi postupak u smislu ispunjavanja uvjeta prostora, opreme i kadra ljekarne zdravstvene ustanove ili ogranka, već navedenu statusnu promjenu osnivača – vlasnika ljekarne ili ogranka samo konstatira, bez izdavanje novog rješenja o odobrenju za rad. Zahtjev za izdavanje novog rješenja o odobrenju za rad ljekarne zdravstvene ustanove ili ogranka podnosi novi osnivač – vlasnik ljekarne i prilaže potrebnu dokumentaciju:

važeće rješenje nadležnog ministarstva izdano ranijem vlasniku, Ugovor između ranijeg osnivača- vlasnika ljekarne zdravstvene ustanove ili ogranka i novog osnivača, kojim se između ugovornih strana prihvaćaju i ustupaju prava osnivača, s tim da Ugovor podliježe notarskoj obradi sukladno Zakonu o notarima. Kako J.P. ne može biti novi osnivač- vlasnik ogranka, budući da je ogranak organizacijski dio ljekarne zdravstvene ustanove, imenovana je odbijena sa zahtjevom.

Rješavajući po žalbi na prvostupanjsko rješenje, tuženi organ je rješenjem broj: 06-37-3968/17 od 20.07.2017. godine, žalbu tužiteljice odbio kao neosnovanu, pozivajući se na čl. 47.a. Pravilnika, kao i čl. 11. Zakona o ljekarničkoj djelatnosti (sl. novine F BiH br. 40/10), kojim je regulirano da ljekarnu zdravstvene ustanove, mogu osnovati fizičke i pravne osobe, navodeći da se žaliteljica obratila prvostupanjskom organu sa zahtjevom za odobrenje rada dijela zdravstvene ustanove, odnosno organizacione jedinice ljekarne, te se na istu ne može primijeniti analogno, da fizička osoba može biti novi vlasnik – osnivač kod preuzimanja odnosno u slučaju promjene vlasničke strukture.

Presudom ovog suda broj 07 0 U 014539 17 U od 08.10.2019 godine tužba tužiteljice je uvažena i rješenje tuženog Federalnog ministarstva zdravstva F BiH broj 06-37-3968/17 od 20.07.2017.godine i rješenje Ministarstva zdravstva, rada i socijalne skrbi HNŽ, broj UP/I-06-02-39-107/17 od 09.06.2017.godine poništeno, te predmet vraćen na ponovan postupak.

Postupajući po uputama ovog suda prvostepeni organ je zakazao raspravu dana 29.10.2019 godine, na koju je pristupila punomoćnica tužiteljice te ostala kod navoda iz zahtjeva od 01.06.2017 godine.

Prvostepeni organ je donio Rješenje UP/I-06-02-39-100/19 od 31.10.2019 godine kojim ponovo odbija zahtijev tužiteljice, a drugostepeni organ je pobijanim Rješenjem broj broj: 06-37-3968/17 od 28.11.2019 godine. Obrazloženje oba rješenja, donesena u ponovnom postupku jednaka su onim donesenim prije presude ovog suda broj 07 0 U 014539 17 U od 08.10.2019, pa nema potrebe da se sud ponavlja.

Tužiteljica u tužbenim navodima prigovara zaključku drugostupanjskog organa temeljenog na prvostupanjskom rješenju, da tužiteljica kao fizička osoba ne može preuzeti ogranak ljekarne zdravstvene ustanove, prigovara da je ovakvim odlučivanjem upravnih tijela u dva stupnja povrijeđen osnovni postulat upravnog postupka, čl. 4. 5.7. i čl.9. pa i čl 8 i 11.

Članom 1 Pravilnika o bližim uvjetima u pogledu prostora, opreme i kadra, kriterijima za osnivanje i obavljanje apotekarske djelatnosti u svim organizacijskim oblicima, kao i načinu i postupku njihove verifikacije ("Službene novine Federacije BiH", br. 44/12, 23/13 i 27/14 i 36/19) koji je važio u vrijeme donošenja pobijanog akta propisano je da se pravilnikom utvrđuju bliži uvjeti u pogledu prostora, opreme i kadra, kriteriji za osnivanje i obavljanje apotekarske djelatnosti u svim organizacionim oblicima, kao i načinu i postupku njihove verifikacije.

Članom 2. propisano je da se "Apotekarska djelatnost iz člana 1. ovog pravilnika obavlja se, u sljedećim organizacionim oblicima, u skladu sa Zakonom o apotekarskoj djelatnosti ("Službene novine Federacije BiH", broj 40/10), i to: - apotekama zdravstvenim ustanovama, u svim oblicima svojine i njihovim ograncima i depoima, apotekama u privatnoj praksi, i bolničkim apotekama itd.,

Član 5 točka b Zakona o apotekarskoj djelatnosti ("Službene novine Federacije BiH", broj 40/10) pojašnjen je pojam ogranka apoteke pa je tako propisano da je „**ogranak apoteke je organizaciona jedinica apoteke** koji ispunjava uslove za izdavanje gotovih lijekova i medicinskih sredstava, izradu i izdavanje magistralnih i galenskih lijekova i ostalih proizvoda..“ dakle njen osnivač može biti samo registrirana zdravstvena ustanova a čiji osnivač sukladno članu 11 Zakona o apotekarskoj djelatnosti može biti opština, kanton, domaće i strano fizičko, odnosno pravno lice u svim oblicima svojine, a kako je to i navedeno u obrazloženju pobijanog akta .

Članom 47a. Pravilnika propisano je da u slučaju promjene osnivačko-vlasničke strukture apoteke zdravstvene ustanove, odnosno ogranka apoteke zdravstvene ustanove koji već imaju važeće rješenje o odobrenju za rad izdato od strane nadležnog kantonalnog ministarstva, kantonalno ministarstvo ne provodi novi upravni postupak u smislu ponovne provjere ispunjenosti uvjeta prostora, opreme i kadra apoteke zdravstvene ustanove ili ogranka apoteke, već navedenu statusnu promjenu osnivača-vlasnika apoteke zdravstvene ustanove ili ogranka apoteke, samo konstatira kroz izdavanje novog rješenja o odobrenju za rad apoteke zdravstvene ustanove ili ogranka apoteke u kojem navode statusne vlasničke promjene. Zahtjev za izdavanje novog rješenja o odobrenju za rad apoteke zdravstvene ustanove, odnosno ogranka apoteke, a u smislu stava 1. ovog člana, podnosi novi osnivač-vlasnik apoteke zdravstvene ustanove, odnosno ogranka apoteke i uz isti prilaže: - važeće rješenje kantonalnog ministarstva izdato za apoteku zdravstvenu ustanovu, odnosno ogranak apoteke ranijem osnivaču-vlasniku apoteke zdravstvene ustanove, odnosno ogranka apoteke, - ugovor zaključen između ranijeg osnivača-vlasnika apoteke zdravstvene ustanove, odnosno ogranka apoteke i novog osnivača-vlasnika apoteke zdravstvene ustanove, odnosno ogranka apoteke kojim se između ugovornih strana ustupaju, odnosno prihvataju prava osnivača-vlasnika nad apotekom zdravstvenom ustanovom, odnosno ogrankom apoteke, što uključuje i preuzimanje zatečenog prostora, opreme i kadra apoteke zdravstvene ustanove i ogranka apoteke. **Ugovor podliježe obavezi notarske obrade isprava u skladu sa odredbama Zakona o notarima** ("Službene novine Federacije BiH", broj 45/02).

Tačni su navodi tužbe da da iz člana 47a Pravilnika ne proizilazi da fizičko lice ne može biti osnivač-vlasnik ogranka apoteke. Međutim članom 2 Pravilnika propisano je da se apotekarska djelatnost obavlja u organizacionim oblicima i to apotekama zdravstvenim ustanovama, apotekama u privatnoj praksi, i bolničkim apotekama. Apoteka zdravstvena ustanova može imati ogranak apoteke koja je organizaciona jedinica apoteke zdravstvene ustanove, i njen osnivač. Prema tome fizičko lice ne može biti osnivač vlasnik ogranka apoteke, već to može biti samo zdravstvena ustanova a koju kao takvu shodno članu 11.Zakona o ljekarničkoj djelatnosti FBiH može osnovati između ostalih i fizička osoba, odnosno ogranak apoteke može kupiti samo zdravstvena ustanova.

U konkretnom slučaju tužiteljica nije ispunila uslove propisane članom 47a Pravilnika , jer u zahtjevu nije podnijela Notarski obrađen ugovor u skladu sa odredbama Zakona o notarima ("Službene novine Federacije BiH", broj 45/02),pa sve i da je kao fizičko lice i mogla da preuzme ogranak apoteke, njen zahtjev je valjao odbiti iz prednjeg razloga.

O zahtjevu tužitelja za naknadu troškova postupka odlučeno je na osnovu članka 386. stavak 1. Zakona o parničnom postupku („Službene novine Federacije BiH“, broj: 53/03, 73/05 i 19/06), a u svezi sa člankom 55. Zakona o upravnim sporovima.

PRAVNA POUKA:

Protiv ove presude ne može se izjaviti žalba.

Zapisničar
Andrea Leko

SUDIJA
Minja Belović