



G CONSELLERIA
O HISENDA
I I ADMINISTRACIONS
B PÚBLIQUES
/ DIRECCIÓ GENERAL
FUNCIÓ PÚBLICA
I ADMINISTRACIONS
PÚBLIQUES

Exp: INF/03/2019

Emissor: DGFPAP/SRJ/om

Informe jurídic relatiu a l'informe de la Consellera d'Hisenda i Administracions Públiques sobre el projecte de decret pel qual es regulen el procediment per al reconeixement del grau de discapacitat i els principis generals del procediment per al reconeixement del grau de dependència

La consellera de Serveis Socials i Cooperació ha tramès, amb data de 19 de desembre de 2018, a la Conselleria d'Hisenda i Administracions Públiques una còpia del projecte de decret pel qual es regulen el procediment per al reconeixement del grau de discapacitat i els principis generals del procediment per al reconeixement del grau de dependència amb la finalitat que s'emeti l'informe previst a l'article 6.2.d) de la Llei 3/2007, de 27 de març, de la funció pública de la comunitat autònoma de les Illes Balears.

Un cop examinat l'esmentat projecte, el Departament Jurídic de la Direcció General de Funció Pública i Administracions Públiques, considera oportú fer les següents **consideracions** en relació amb aquells articles que poden tenir incidència en la matèria de personal al servei de l'Administració de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears:

1.- La secció segona del capítol primer té com a finalitat regular diversos aspectes del personal tècnic de valoració i orientació de la discapacitat i de la dependència (articles 3 a 6); i, la secció tercera del mateix capítol regula l'òrgan de valoració i assessorament de la discapacitat i de la dependència (articles 7 a 11).



G CONSELLERIA
O HISENDA
I I ADMINISTRACIONS
B PÚBLIQUES
/ DIRECCIÓ GENERAL
FUNCIÓ PÚBLICA
I ADMINISTRACIONS
PÚBLIQUES

En primer lloc, cal dir que tant el personal tècnic de valoració i orientació de la discapacitat i de la dependència com l'òrgan de valoració i assessorament han de tenir la condició de personal funcionari. Això és així perquè de l'anàlisi de les funcions d'aquest personal (articles 5 -funcions del personal tècnic de valoració i orientació- i 9 -funcions de l'òrgan de valoració i assessorament-) es desprèn que es tracta de funcions que impliquen l'exercici de potestats públiques administratives.

Sense ànim d'exhaustivitat, basta comprovar com uns i altres emeten informes i duen a terme activitats necessàries dins l'àmbit del procediment administratiu de reconeixement del grau de discapacitat i del procediment administratiu de reconeixement del grau de dependència.

Aquest personal, per a dur a terme les seves funcions dóna aplicació al Reial decret 1971/1999, de 23 de desembre, de procediment per al reconeixement, la declaració i la qualificació del grau de discapacitat, i al Reial decret 174/2011, d'11 de febrer, pel qual s'aprova el barem de valoració de la situació de dependència.

L'article 9.2 del Text Refós de l'Estatut bàsic de l'empleat públic, disposa:

«2. En todo caso, el ejercicio de las funciones que impliquen la participación directa o indirecta en el ejercicio de las potestades públicas o en la salvaguardia de los intereses generales del Estado y de las Administraciones Públicas corresponden exclusivamente a los funcionarios públicos, en los términos que en la ley de desarrollo de cada Administración Pública se establezca.»

En el mateix sentit, l'article 14 de la Llei 3/2007, de 27 de març, de la funció pública de la comunitat autònoma de les Illes Balears, diu:

«3. Queden reservats al personal funcionari de carrera els llocs de feina i les funcions l'acompliment dels quals implica exercici d'autoritat, fe pública o assessorament legal, control i fiscalització interna de la gestió econòmicofinancera i pressupostària, els de comptabilitat i tresoreria, els de caràcter tècnic i administratiu, els que comporten prefectura orgànica i, en general, els que es reserven a aquest personal per a una major garantia de l'objectivitat, imparcialitat i independència en l'exercici de la funció, així com els que impliquen una participació directa o indirecta en l'exercici de la potestat pública i en la salvaguarda dels interessos generals de la comunitat autònoma.»



G CONSELLERIA
O HISENDA
I I ADMINISTRACIONS
B PÚBLIQUES
/ DIRECCIÓ GENERAL
FUNCIÓ PÚBLICA
I ADMINISTRACIONS
PÚBLIQUES

Per tot això, consideram que les referències contingudes a l'article 3.7 del projecte de decret (relatives a ofertes en el SOIB o a la possible contractació de professionals) pròpies de personal laboral i no de personal funcionari s'han de suprimir.

2. D'altra banda, els punts 2 i 3 de l'article 3 produeixen confusió perquè sembla que estableixen uns requisits mínims de nivell i àrea de titulació per poder ser personal tècnic de valoració i orientació de la discapacitat i/o de la dependència.

En tot cas, aquests nivells i àrees de titulació correspon establir-los a la normativa de funció pública. Si és necessari que dins un determinat nivell de titulació acadèmica a més s'hagi d'acreditar la titulació en uns estudis determinats cal regular la corresponent especialitat dins l'escala que pertorqui (en aquest cas, les escales sanitària i humanística o de ciències socials dels cos facultatiu superior i del cos facultatiu tècnic). Aquestes especialitats s'han de crear mitjançant decret del Consell de Govern tal i com disposa l'article 3.3 de la Llei 2/2007, de 16 de març, de cossos i escales de l'Administració de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, que diu:

«3. Dins les escales dels cossos especials, el Consell de Govern hi pot establir especialitats per raó del grau major d'especialització i de la titulació o les titulacions específiques exigides per ingressar-hi, entre les que corresponen a l'escala en què es crea l'especialitat».

Sigui com sigui, consideram que aquest projecte de decret pel qual es regulen el procediment per al reconeixement del grau de discapacitat i els principis generals del procediment per al reconeixement del grau de dependència, no és la norma adequada per regular i fixar el nivell i les àrees de titulació que han d'acreditar el personal tècnic de valoració i orientació.

3. Pel que fa a la regulació de les funcions del personal tècnic de valoració i orientació de la discapacitat i de la dependència (article 5) consideram que tot tractant-se de les funcions específiques que ha de dur a terme un determinat personal funcionari, aquestes funcions s'han de fixar en la corresponent ordre de funcions aprovada pel consellera o la consellera del qual el personal en depengui funcionalment. L'article 34 de la Llei 3/2007, disposa el següent:

Article 34. Ordres de funcions dels llocs de feina del personal funcionari



G CONSELLERIA
O HISENDA
I I ADMINISTRACIONS
B PÚBLIQUES
/ DIRECCIÓ GENERAL
FUNCIÓ PÚBLICA
I ADMINISTRACIONS
PÚBLIQUES

1. Les ordres de funcions són l'instrument tècnic d'ordenació mitjançant el qual l'administració assigna les funcions als llocs de feina.
2. Les ordres de funcions són una manifestació de la potestat d'organització i de direcció de l'administració, es dicten i es modifiquen segons les necessitats del servei i d'acord amb el procediment que estableix el punt següent.
3. Cada conseller o consellera determina les funcions dels llocs de feina adscrits a la seva conselleria, amb l'informe previ de la conselleria competent en matèria de funció pública. Les ordres de funcions s'han de publicar en el Butlletí Oficial de les Illes Balears.
4. El que disposen els punts anteriors no impedeix que, per necessitats del servei, es puguin assignar al personal funcionari temporalment tasques distintes de les atribuïdes als llocs de feina que ocupen, tot respectant les funcions pròpies del cos o de l'escala.

Per tant, novament consideram que aquest projecte de decret no és l'instrument normatiu adequat per regular i fixar les funcions del personal tècnic de valoració i orientació.

4. Segons l'article 9.6 del projecte de decret, l'òrgan de valoració i assessorament de la discapacitat i de la dependència, regulat a la Secció tercera del capítol I (articles 7 a 11) és un òrgan administratiu col·legiat dels regulats a la Llei 40/2015, d'1 d'octubre, del Règim Jurídic del Sector Públic Instrumental.

En la regulació d'aquest òrgan, que exercirà competències pròpies que tendran efectes davant tercers, es troba a faltar en primer lloc, que no se li hagi atorgat una denominació específica com ara «Comissió tècnica de valoració i assessorament de la discapacitat i de la dependència».

Entenem que el personal que l'integra («personal tècnic amb perfil social i sanitari de la Direcció General de Dependència» -art. 8.1 del projecte de decret) ha de ser personal funcionari atès el que hem dit més amunt en relació amb l'exercici de potestats públiques.

5. D'altra banda, atès que es pretenen regular les funcions del personal que durà a terme les tasques dins els procediments de valoració trobam a faltar en el text del projecte de decret alguna referència a la Fundació d'Atenció i Suport a la Dependència i de Promoció de l'Autonomia Personal de les Illes Balears, i com la Direcció general de Dependència es relacionarà amb aquesta Fundació. Als efectes



G CONSELLERIA
O HISENDA
I ADMINISTRACIONS
PÚBLIQUES
/ DIRECCIÓ GENERAL
FUNCIÓ PÚBLICA
I ADMINISTRACIONS
PÚBLIQUES

de la gestió de personal és important delimitar bé l'àmbit d'actuació del personal al servei de l'Administració de la CAIB adscrit a la Direcció General de Dependència i el del personal al servei de l'esmentada Fundació.

6. Cal actualitzar la referència a la normativa de protecció de dades i a les Ordres de creació de fitxers per fer referència també al Reglament (UE) 2016/679 del Parlament Europeu i del Consell de 27 d'abril de 2016 relatiu a la protecció de les persones físiques en allò que respecta al tractament de dades personals i a la lliure circulació d'aquestes dades i pel qual es deroga la Directiva 95/46/CE (Reglament general de protecció de dades); i també a la Llei Orgànica 3/2018, de 5 de desembre, de Protecció de dades personals i garantia dels drets digitals.

Finalment, respecte a la versió informada el mes d'agost de 2018, constatarem que a la versió tramesa en la petició d'informe s'ha corregit la referència a la dependència orgànica del personal funcionari, que ara l'article 3.1 correctament el refereix a la Conselleria d'Hisenda i Administracions Públiques.

Per tot això, consideram que és procedent que la consellera d'Hisenda i Administracions Públiques **emeti un informe** en virtut de l'article 6.2.d) de la Llei 3/2007, de 27 de març, en els termes següents:

Que un cop examinat el projecte de decret pel qual es regulen el procediment per al reconeixement del grau de discapacitat i els principis generals del procediment per al reconeixement del grau de dependència, s'informa favorablement amb les observacions indicades en els punts anteriors.

Palma, 16 de gener de 2019

El cap del Servei de Règim Jurídic

vist i plau

El cap del Departament Jurídic