



Consell Consultiu de les Illes Balears

DICTAMEN núm. 50/2019¹,

relatiu al 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

En la sessió de dia 24 d'abril de 2019, el Consell Consultiu, format per l'Hble. Sr. Antonio José Diéguez Seguí, president, l'Hble. Sra. Maria Ballester Cardell, consellera secretària, i els consellers Hble. Sr. Joan Oliver Araujo, Hble. Sr. Octavi Josep Pons Castejón, Hble. Sr. Felio José Bauzá Martorell, Hble. Sra. María de los Ángeles Berrocal Vela, Hble. Sr. José Argüelles Pintos, Hble. Sra. Marta Vidal Crespo i Hble. Sr. Miguel Manuel Ramis de Ayreflor Catany, amb l'assistència de la lletrada en cap, Sra. Salvadora Ginard Martínez —amb veu però sense vot—, ha acordat per unanimitat dels presents emetre el següent

DICTAMEN

I. ANTECEDENTS

1. El 15 de febrer de 2019 es registra d'entrada en el Consell Consultiu l'escrit de la presidenta de les Illes Balears mitjançant el qual formula la consulta sobre el Projecte de decret que figura a l'encapçalament. A aquest escrit s'hi adjunta l'expedient tramès per la Conselleria de Serveis Socials i Cooperació i quatre exemplars, dos en català i dos en castellà, de la versió definitiva del dit Projecte, autoritzats per la secretària general.

2. En la fase prèvia de l'elaboració del reglament hi consta:

a) Una memòria de 22 de febrer de 2018, del director general de Dependència, justificativa de la necessitat de fer una consulta pública prèvia sobre l'elaboració d'un decret que reguli un únic procediment per al reconeixement, la declaració i la qualificació del grau de discapacitat i per al grau de dependència, i que reguli també l'organització i el funcionament dels òrgans tècnics competents per fer aquesta valoració a la CAIB. En la memòria s'exposen els objectius de la iniciativa normativa, els problemes per solucionar, les alternatives possibles i la conveniència d'aprovar la dita norma.

b) La resolució de la consellera de Serveis Socials i Cooperació de 23 de febrer de 2018 per la qual ordena a la secretària general substanciar una consulta pública prèvia sobre el Projecte. S'hi adjunta documentació acreditativa del compliment del tràmit.

3. En la fase inicial del Projecte l'expedient conté:

— La memòria justificativa del director general de Dependència, emesa l'1 de juny de 2018, sobre l'oportunitat del Projecte i l'adequació de les mesures proposades als fins

¹ Aquest document està pendent de correcció lingüística.

perseguits; proposa també les entitats que han de participar en l'elaboració del decret i la intervenció dels ens territorials.

— Una memòria d'impacte normatiu, emesa el mateix dia pel director general esmentat, en què explica: *a)* l'oportunitat de la regulació i l'adequació de les mesures proposades a les finalitats; *b)* el marc normatiu, la taula de vigències i les disposicions afectades pel Projecte; *c)* la justificació de l'adequació del projecte als principis de bona regulació de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre; *d)* la previsió de l'avaluació posterior de la norma (un control ordinari que farà la Direcció General de Dependència i un extraordinari que farà el Comitè d'Avaluació de Necessitats de Serveis Socials); *e)* la justificació del caràcter desestimatori del silenci en el procediment que regula el Projecte; *f)* la valoració positiva de l'impacte de la norma en la infància, l'adolescència i la família, i l'absència d'impacte sobre l'orientació sexual i la identitat de gènere; *g)* la tramitació que s'ha de seguir d'acord amb els articles 42 i següents de la Llei 4/2001, de 14 de març, del Govern de les Illes Balears.

— Un estudi de càrregues administratives, emès el mateix dia 1 de juny, que s'adjunta com a annex a la memòria d'impacte esmentada, en què es conclou que el decret *redueix les càrregues per als ciutadans* perquè la tramitació de la sol·licitud inicial per a la valoració de discapacitat i dependència la podran fer mitjançant una única sol·licitud. Conclou també que *el projecte suposa una reducció de càrregues per al ciutadà* (que quantifica) *en comparació amb les que se deriven de la normativa vigent*, atès que preveu la unificació de la sol·licitud de valoració de discapacitat i de dependència, i la reducció del nombre de sol·licituds perquè un 20 % es faran de manera telemàtica, amb la consegüent reducció de la documentació que s'ha d'aportar. *Pel que fa a l'Administració, sosté que el projecte no li suposa tampoc un increment de treball addicional.*

— Una memòria econòmica, de la mateixa data, del director general referit, que incorpora: *a)* una valoració de l'*impacte socioeconòmic* del Projecte favorable per als ciutadans (en què s'explica que unificar en una sola sol·licitud els dos procediments i implantar-ho reduirà les esperes i les gestions que s'hauran de fer per obtenir els graus de discapacitat o de dependència) i *b)* una *valoració pressupostària*, apartat en què sosté que amb l'aprovació del nou decret es produirà una important reducció dels costos actuals de valoració del grau de discapacitat i del grau de dependència (que quantifica en dues taules) i un estalvi. Es conclou que *del nou decret no en resulten increments de costos derivats de les seves propostes de procediment i d'organització i que atesa la naturalesa pròpia de la matèria que regula el projecte aquest no afecta la unitat de mercat.*

— La resolució de 4 de juny de 2018 de la consellera de Serveis Socials i Cooperació per la qual ordena incoar el procediment d'elaboració del decret i designa la Direcció General de Dependència òrgan responsable de la tramitar-lo.

— Tot seguit, s'incorpora un esborrany inicial del Projecte de decret datat el 7 de maig de 2018.

4. En la fase d'audiència i participació per elaborar el Projecte de decret, a partir de juny

de 2018, consta la documentació relativa als tràmits següents:

- a) El tràmit d'informació pública, mitjançant la publicació en el *Butlletí Oficial de les Illes Balears* núm. 88, de 17 de juliol de 2018, de la resolució de la consellera de Serveis Socials i Cooperació de 13 de juliol anterior, per la qual sotmet a informació pública el Projecte de decret pel termini de quinze dies hàbils.
- b) El tràmit de participació ciutadana, per espai de quinze dies, mitjançant la publicació en el lloc web habilitat a aquest efecte (així s'indica en el certificat del cap del Servei de Participació i Voluntariat de 8 d'agost de 2018, relatiu a 152 visites telemàtiques) i la presentació d'al·legacions telemàtiques sobre el Projecte (segons indica la diligència de la cap de la Secció I de la Conselleria de 9 d'agost) per part de Comissions Obreres (CCOO), l'entitat FOQUA (Foro de la Qualitat), el Sr. José Luís Grau Monterrubio i el Sr. José Roberto Peñalver García.
- c) El tràmit d'audiència mitjançant el trasllat del projecte inicial al Servei de Salut de les Illes Balears (Ib-Salut) i a les entitats que conformen el Consell de Serveis Socials de les Illes Balears, a través del trasllat d'una còpia del Projecte a aquest organisme per sol·licitar-li l'emissió d'informe.
- d) La tramesa de la proposta normativa a totes les conselleries de l'Administració de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears i als ens territorials (consells insulars de Mallorca —a través de l'Institut Mallorquí d'Afers Socials—, Menorca, Eivissa i Formentera; Ajuntament de Palma, i la FELIB).
- e) El trasllat del Projecte per sotmetre'l a l'informe d'impacte de gènere corresponent.
- f) Les al·legacions del Consell Insular de Menorca, del Consell Insular d'Eivissa, del Col·legi Oficial de Metges i del Col·legi Oficial de Treball Social de les Illes Balears.
- g) Els suggeriments de la Conselleria de Treball, Comerç i Indústria, i de la Direcció General de Funció Pública i Administracions Públiques (mitjançant un informe de 14 d'agost de 2018 pel qual presenta esmenes al Projecte)
- h) L'informe d'impacte de gènere de l'Institut Balear de la Dona, de 12 de setembre de 2018, en què conclou favorablement al Projecte, si bé formula recomanacions sobre el llenguatge emprat i proposa fomentar una presència equilibrada de dones i homes en la composició de l'òrgan de valoració que regula el Projecte.
- i) L'informe favorable del Consell de Serveis Socials, emès arran de l'examen del Projecte en la sessió de 13 de juny de 2018, segons certifica el secretari d'aquest organisme.

5. En la fase conclusiva de tramitació del Projecte hem de destacar:

- a) L'informe del Servei Jurídic de la Conselleria impulsora de la norma, emès el 23 de novembre de 2018, favorable al Projecte, en què es conclou que s'ajusta a la normativa autonòmica i a la resta de normativa aplicable, si bé formula una observació sobre la necessitat d'incloure una referència expressa en el Projecte al sentit desestimatori del silenci en aquests tipus de procediments iniciats per l'interessat, que considera conforme a dret perquè és tracta d'un dels supòsits excepcionals previst en l'article 24 de la Llei

39/2015, atès que l'estimació d'aquestes sol·licituds atorga al sol·licitant o a tercers facultats relatives a serveis públics.

b) L'informe de la Secretaria General, de 30 de novembre de 2018, que valora favorablement el procediment d'elaboració que s'ha seguit i que valora també totes les al·legacions efectuades.

c) Una nova versió del Projecte, de 12 de desembre de 2018, que incorpora els canvis derivats de les al·legacions que foren acceptades a l'informe esmentat de la secretària general.

d) Els oficis, amb la mateixa data, de sol·licitud d'emissió d'informes dirigits al Consell Econòmic i Social, i a la consellera d'Hisenda i Administracions Públiques.

e) L'informe de la consellera d'Hisenda i Administracions Públiques, emès el 18 de gener de 2019, que assoleix el contingut de l'informe de la Direcció General de Funció Pública, favorable al Projecte, excepte en relació amb:

— el personal tècnic de l'òrgan de valoració i orientació de la discapacitat i de la dependència que regula (en què sosté que *ha de tenir la condició de personal funcionari* i no de laboral, ateses les seves funcions);

— la regulació dels nivells i les àrees de titulació que ha d'acreditar el personal tècnic esmentat (en què adverteix que el Projecte no és la norma adequada per regular aquestes qüestions que corresponen a la normativa de funció pública);

— les *funcions* del personal tècnic de valoració (en què sosté que s'han de preveure en l'ordre de funcions que aprovi el conseller del qual depengui funcionalment el personal).

f) El Dictamen 3/2019 del Consell Econòmic i Social (CES), emès el 4 de febrer de 2019, sobre el Projecte, amb caràcter favorable, si bé hi formula observacions.

g) Un informe complementari de la secretària general de la Conselleria de Serveis Socials i Cooperació, de 7 de febrer de 2019, pel qual valora les observacions formulades pel CES i per la consellera d'Hisenda i Administracions Públiques en els seus informes.

h) El certificat de la secretària general de la Conselleria de Serveis Socials, de 7 de febrer de 2019, sobre la publicació del Projecte i de tots els informes en el portal de transparència.

i) L'autorització de la secretària general, de 12 de febrer de 2019, de l'esborrany final del Projecte en quatre exemplars, dos en versió catalana i dos en versió castellana.

6. El 13 de febrer de 2019 la presidenta de les Illes Balears, a instància de la consellera de Serveis Socials i Cooperació, dirigeix un ofici al president del Consell Consultiu per demanar-li l'emissió del dictamen preceptiu sobre aquest expedient, del qual adjunta una còpia. La seva sol·licitud es registra d'entrada en aquesta seu el 15 de febrer següent.

7. Una vegada examinada la consulta, el president del Consell Consultiu va requerir,

mitjançant un ofici de 18 de febrer de 2019 dirigit a la presidenta de les Illes Balears, la compleció de l'expedient que havia tramitat la Conselleria de Serveis Socials i Cooperació amb la tramesa de documentació addicional, que apareixia indexada però que no s'havia aportat (fulls núm. 201 a 234).

8. Recentment, amb data de 22 de febrer de 2019, s'ha registrat d'entrada un ofici de la secretària general de la Conselleria de 20 de febrer pel qual tramet una còpia de la documentació que hi mancava (en format electrònic i en paper) per completar l'expedient.

II. CONSIDERACIONS JURÍDIQUES

Primera

Legitimació i caràcter del dictamen

La presidenta de les Illes Balears està legitimada per sol·licitar el dictamen, i el Consell Consultiu es competent per emetre'l, de conformitat amb els articles 18.7 i 21.a de la Llei 5/2010, de 16 de juny, del Consell Consultiu de les Illes Balears.

El dictamen té caràcter preceptiu, atès el contingut clarament *ad extra* del Projecte de decret objecte d'estudi.

Segona

Procediment d'elaboració del decret

El Consell Consultiu considera que s'han seguit els tràmits essencials exigits en els articles 42 i següents de la Llei 4/2001, de 14 de març, del Govern de les Illes Balears. Ara bé, cal referir-nos a dues qüestions íntimament relacionades amb el procediment d'elaboració de disposicions generals.

En primer lloc, la vigència recent de la Llei 1/2019, de 31 de gener, del Govern de les Illes Balears, ha vingut a regular novament la potestat reglamentària autonòmica balear, de manera que a partir d'ara s'hauran d'aplicar els tràmits prevists en els articles 56 a 60 de la Llei esmentada. D'altra banda, el Consell Consultiu considera que aquests preceptes no s'han d'aplicar encara al Projecte de decret que examina, perquè se n'ha iniciat la tramitació *amb anterioritat* a l'entrada en vigor de la Llei balear 1/2019, de 31 de gener (BOIB núm. 15, de 2 de febrer, en concordança amb la disposició transitòria tercera de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, de procediment administratiu comú de les administracions públiques, i amb la disposició final onzena de la Llei 1/2019). En canvi, en els procediments especials d'elaboració de reglaments iniciats a partir del 3 de febrer sí que s'hauran de seguir les previsions ordenades per la Llei balear 1/2019, amb les innovacions que s'hi troben i que ara no estudiarem.

En segon lloc, cal recordar quins tràmits exigeix la Llei estatal 39/2015, d'1 d'octubre (que és bàsica d'acord amb la STC 55/2018, de 24 de maig, de la qual es fa menció de manera més extensa en dictàmens anteriors de 2018), normativa d'aplicable en aquest

cas, atesa la data d'inici del procediment (iniciat amb posterioritat a l'entrada en vigor de la dita Llei). En efecte, la Sentència esmentada del Tribunal Constitucional 55/2018, de 24 de maig (publicada en el BOE núm. 151, de 22 de juny) —amb la qual es resol el recurs presentat per la Generalitat de Catalunya contra alguns preceptes de la LPAC— considera que el títol VI de la Llei 39/2015 no està cobert per l'article 149.1.13^a i 14^a de la Constitució i, consegüentment, ha declarat inconstitucional l'apartat 2 de la disposició final primera de la dita Llei estatal que reconduïa aquelles previsions als títols competencials esmentats. De fet, la STC 55/2018 declara la inconstitucionalitat o la manca d'empara en l'ordre constitucional de distribució de competències de diversos preceptes de la Llei 39/2015 perquè considera que, entre d'altres aspectes, el legislador ordinari no gaudeix de la competència per distribuir els poders normatius entre les diferents institucions autonòmiques ni per assignar o limitar la potestat reglamentària de les comunitats autònomes. Així, en la part resolutiva d'aquesta sentència, s'acorda:

1º Declarar la inconstitucionalidad y nulidad de las previsiones siguientes de la Ley 39/2015, de 1 de octubre, del Procedimiento Administrativo Común de las Administraciones Públicas: el párrafo segundo del art. 6.4; los incisos «o Consejo de Gobierno respectivo» y «o de las consejerías de Gobierno» del párrafo tercero del art. 129.4 y el apartado 2 de la disposición final primera.

2º Declarar que los arts. 129 (salvo el apartado 4, párrafos segundo y tercero), 130, 132 y 133 de la Ley 39/2015 son contrarios al orden constitucional de competencias en los términos del fundamento jurídico 7.b de esta Sentencia.

3º Declarar que el art. 132 y el art. 133, salvo el inciso de su apartado 1 «Con carácter previo a la elaboración del proyecto o anteproyecto de ley o de reglamento, se sustanciará una consulta pública» y el primer párrafo de su apartado 4, ambos de la Ley 39/2015, son contrarios al orden constitucional de competencias en los términos del fundamento jurídico 7.c de esta Sentencia.

4º Declarar que la disposición adicional segunda, párrafo segundo, de la Ley 39/2015 no es inconstitucional interpretada en los términos del fundamento jurídico 11.f de esta Sentencia.

D'acord amb el criteri establert pel Tribunal Constitucional, i pel que ara ens afecta, ja no es requereix a les comunitats autònomes publicar les iniciatives normatives en el pla anual normatiu ni fer l'avaluació normativa que preveuen, respectivament, els articles 130 i 132 de la Llei 39/2015, atès que aquests preceptes han estat declarats contraris a l'ordre constitucional de competències i, pel que fa al tràmit de consulta prèvia, regulat en l'article 133, seguirà sent exigible a les institucions autonòmiques, però no en els mateixos termes fixats en el precepte legal esmentat (que únicament s'aplicarà a l'Estat).

Pel que fa al compliment dels tràmits exigits, es troba documentat en l'expedient:

a) La memòria d'impacte normatiu, emesa pel director general de Dependència, que justifica l'oportunitat de la norma i l'adequació als fins perseguits, amb referències del marc normatiu en què s'insereix, la taula de vigències i la relació de les disposicions afectades, amb la justificació de l'adequació del Projecte als principis de bona regulació de l'article 129 de la Llei 39/2015 i amb la valoració positiva de l'impacte del Projecte sobre la família, la infància i l'adolescència, així com la justificació de la no incidència del Projecte en la llibertat sexual i la identitat de gènere. La memòria inclou també

l'estudi de càrregues administratives que se'n deriven del Projecte i un estudi econòmic.

b) L'audiència i participació de les entitats que conformen el Consell de Serveis Socials, organisme al qual s'ha donat trasllat del Projecte, l'audiència al Servei de Salut de les Illes Balears i la participació, mitjançant al·legacions, d'una part del sector destinatari de la norma projectada (el Col·legi Oficial de Metges, el de Treballadors Socials, l'entitat FOQUA, etc.).

c) El tràmit d'informació pública, mitjançant la publicació en el BOIB núm. 88, de 17 de juliol de 2018, de l'anunci corresponent a la resolució de la consellera de Serveis Socials i Cooperació per la qual sotmet a informació pública el Projecte de decret.

d) El tràmit de participació ciutadana mitjançant la publicació de l'enllaç al Projecte de decret, habilitat a aquest efecte en el lloc web del Govern balear, tal com certifica el cap del Servei de Participació i Voluntariat, cosa que possibilita fer al·legacions telemàtiques.

e) L'informe d'impacte de gènere —exigit per la Llei autonòmica 11/2016, de 28 de juliol, d'igualtat entre homes i dones—, emès per l'Institut Balear de la Dona amb caràcter favorable.

f) El trasllat del Projecte al Consell Econòmic i Social, que ha emès informe en sentit favorable mitjançant el seu Dictamen 3/2019, de 4 de febrer.

g) La intervenció del *Consell de Serveis Socials de les Illes Balears*, òrgan consultiu autonòmic i de participació social en l'àmbit dels serveis socials, l'informe del qual també és preceptiu en aquest cas —atesa la regulació projectada i d'acord amb els articles 54.1.c de la Llei 4/2009 i 3 del Decret 61/2010, de 23 d'abril, pel qual es regulen la composició, l'organització i el funcionament d'aquest organisme— i que consta que va emetre informe favorable al Projecte en la sessió de 13 de juny de 2018.

h) La tramesa del Projecte als consells insulars com a ens territorials afectats per la matèria i a la Federació d'Entitats Locals de les Illes Balears, en què estan representats també els ajuntaments de totes les Illes Balears.

i) L'informe favorable de la secretària general de la Conselleria, en què valora les al·legacions i les recomanacions presentades, la qual cosa ha donat lloc al text finalment elaborat i autoritzat.

j) L'informe dels Serveis Jurídics de la Conselleria, que varen concloure favorablement a la legalitat del projecte i a l'adequació d'aquest a la normativa vigent.

k) La publicació en el portal de transparència del Govern balear del Projecte i dels informes que l'acompanyen dins l'expedient, tal com certifica la secretària general de la Conselleria de Serveis Socials, per acomplir l'exigència prevista en l'article 7 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern.

Tot això ens duu a afirmar que el Projecte ha seguit, *en línies generals*, la tramitació preceptiva, si bé aquest òrgan de consulta considera convenient formular, *amb caràcter*

essencial, les observacions procedimentals següents sobre els tràmits que es detallen a continuació:

a) Pel que fa a la *memòria econòmica*, consta en l'expedient que aquesta memòria del director general de Dependència preveu les dues vessants que, de d'acord amb la nostra doctrina (dictàmens 84/2014 i 1/2016, entre d'altres) han d'analitzar els estudis econòmics dels projectes normatius: la pressupostària i la relativa a l'impacte socioeconòmic de la norma en el sector afectat. Així, des del punt de vista pressupostari, l'estudi conclou que el Decret suposarà un estalvi de procediment de valoració (que calcula) i de recursos, atès que amb la nova normativa l'òrgan de valoració del grau de dependència podrà fer l'equivalència amb el grau de discapacitat. Des del punt de vista socioeconòmic, també conclou favorablement, perquè indica que la unificació de la sol·licitud per demanar el grau de discapacitat i el de dependència reduirà les esperes per als ciutadans i les gestions. Això no obstant, cal tenir en compte aquí que, a través del Projecte (article 7), es crea un únic òrgan de valoració i assessorament de la discapacitat i de la dependència per a tot el territori de les Illes Balears, que estarà integrat per personal tècnic amb perfil sociosanitari de la Direcció General de Dependència (article 8) i que, segons la memòria, *possibilitarà que els actuals equips de valoració facin més valoracions setmanals, la qual cosa suposarà un increment de valoracions anuals*. Altrament, l'article 18 de la Llei 3/2003, de 26 de març, de règim jurídic de l'Administració de la CAIB, exigeix, dins els requisits legals per a la creació d'un òrgan col·legiat autonòmic, que es prevegi la dotació dels crèdits pressupostaris necessaris, si és el cas, perquè funcioni. Malgrat això, *l'estudi econòmic no especifica ni la dotació pressupostària prevista ni els mitjans que la Conselleria destinarà a aquest òrgan de nova creació que s'adscriurà a la Direcció General de Dependència*. En conseqüència, cal completar la vessant pressupostària d'aquest estudi en els termes expressats.

b) Pel que fa a l'*estudi de càrregues administratives*, si bé l'estudi elaborat pel director general valora la reducció de càrregues derivades del Projecte per al ciutadà, consideram que *és incomplet, perquè hi manca valorar la reducció de càrregues que suposarà per a l'Administració, atès que en aquest apartat es limita a concloure que el Decret no li suposarà un increment de càrregues, feina o volum de treball addicional, però sí més coordinació en el procediment administratiu, sense més explicacions*. Així, per exemple, el Projecte preveu (article 9.4) la possibilitat que els òrgans avaluadors puguin determinar les *equivalències* entre el grau de discapacitat i de dependència, la qual cosa pot suposar una reducció de càrregues administratives per als equips tècnics que no consten valorades en aquest estudi. D'altra banda, la memòria econòmica adverteix del fet que la unificació de la sol·licitud de valoració de la discapacitat i dependència suposarà que els equips avaluadors puguin fer més avaluacions setmanals. *Es evident, per tant, que des d'aquest punt de vista el Decret pot suposar un augment de les càrregues per a l'Administració que no consten tampoc valorades*. En conseqüència, cal completar aquest estudi perquè la Conselleria impulsora de la norma valori les càrregues derivades del Projecte per a l'Administració.

Finalment, tal com es veurà més detingudament en la darrera consideració jurídica del dictamen, volem advertir, com també ho ha fet la Direcció General de Funció Pública

—segons s'indica en els antecedents—, que els articles 3, 8 i 9 del Projecte de decret, tot i que no es diu de forma expressa, es refereixen a personal funcionari.

En efecte, mitjançant l'article 9 el Projecte relaciona les *funcions* que atribueix a l'òrgan de valoració i assessorament de la discapacitat i de la dependència de les Illes Balears i que tenen, certament, *naturalesa resolutòria*, atès que són determinants per al reconeixement del grau de dependència i/o de discapacitat i per a la seva revisió, als efectes previstos en la normativa vigent. És un clar exemple l'*emissió de dictàmens tècnics facultatius* per a la qualificació del grau de discapacitat, d'acord amb el Reial decret 1971/1999, de 23 de desembre (lletra *a* d'aquest apartat) o per a la determinació del grau de dependència i de l'assistència de tercera persona, als efectes previstos en l'article 27 de la Llei 39/2006, de 14 de desembre (lletra *b* d'aquest apartat) o l'emissió d'una *proposta de resolució* que la lletra *l* preveu que l'òrgan eleui a la consellera de Serveis Socials i Cooperació, amb el dictamen sobre el grau de dependència i els serveis i les prestacions de la Llei 39/2006 que la persona interessada pugui requerir. Atès el que s'ha exposat, les funcions anteriors suposen, en opinió d'aquest òrgan de consulta, l'*exercici de potestats públiques administratives*, per la qual cosa cal que el personal tècnic d'aquest òrgan tenguí la condició de personal funcionari. En conseqüència, i atès que el Projecte pot afectar les condicions de treball, cal que abans de ser aprovat pel Consell de Govern, es dugui a terme la negociació sindical segons el que estableix l'article 37 del Text refós de l'EBEP. Si després d'aquesta negociació hi hagués canvis substancials en la redacció del Projecte, cal que es torni a demanar dictamen al Consell Consultiu. Aquesta observació és essencial.

Finalment, pel que fa a l'aspecte procedimental de l'elaboració del decret, volem fer la reflexió següent: en el *Butlletí Oficial de l'Estat* núm. 82, de dia 5 d'abril de 2019, s'ha publicat la Sentència del Tribunal Suprem de 15 de març de 2019, per la qual es declara nul el Reial decret 848/2017, de 22 de setembre, perquè no s'ha incorporat a la memòria d'anàlisi d'impacte normatiu (MAIN) un *informe d'impacte en matèria d'igualtat d'oportunitats, no discriminació i accessibilitat universal de les persones amb discapacitat*. El Tribunal Suprem posa de manifest, en els fonaments jurídics, que la norma reglamentària al·ludia expressament a persones amb discapacitats i que, formalment i materialment, l'informe d'impacte de la norma en matèria d'igualtat d'oportunitats, no discriminació i accessibilitat universal de les persones amb discapacitat, *era preceptiu per rellevant*.

Cal concloure, per tant, que el que considera el Tribunal Suprem és que si el projecte de norma conté una regulació específica *rellevant* que afecta la discapacitat, s'ha d'incloure un pronunciament específic a la MAIN i això per dos motius:

— Primer, perquè l'article 2.2 del Reial decret 1083/2009, de 3 de juliol, pel qual es regula la MAIN exigeix un pronunciament sobre l'impacte social i medioambiental i l'impacte en matèria d'igualtat d'oportunitats, no discriminació i accessibilitat universal de les persones amb discapacitat.

— Segon, perquè la disposició addicional cinquena de la Llei 26/2011, d'1 d'agost, d'adaptació normativa a la Convenció Internacional sobre els Drets de les Persones amb Discapacitat, exigeix que les memòries d'anàlisi d'impacte normatiu, que han

d'acompanyar els avantprojectes de llei i els projectes de reglament, han d'incloure l'impacte de la norma en matèria d'igualtat d'oportunitats, no discriminació i accessibilitat universal de les persones amb discapacitats, «quan aquest impacte sigui rellevant».

Dit això, i analitzada la Llei autonòmica 4/2009, d'11 de juny, de serveis socials de les Illes Balears, el Consell Consultiu no ha trobat cap article similar al de la disposició addicional cinquena de la Llei estatal. Ara bé, l'exposició de motius d'aquesta llei autonòmica posa de manifest que la dita Llei respon als principis de la Convenció internacional sobre els drets de les persones amb discapacitats, a la qual respon la Llei estatal 26/2011 abans esmentada. Cal afegir, a més a més, que aquesta Llei estatal disposa, a la disposició addicional primera, que l'adaptació normativa a la Convenció internacional sobre els drets de les persones amb discapacitat es desenvoluparà sens perjudici de les competències de les comunitats autònomes.

El Consell Consultiu considera que no és preceptiu el dit informe en el procediment d'elaboració normativa per la comunitat autònoma de les Illes Balears, ja que la llei autonòmica no ho exigeix expressament i la llei estatal no es declara bàsica en aquest aspecte. En conseqüència, no resultaria exigible. Ara bé, cal tenir present que l'informe de la *rellevància* en la discapacitat sí que pot trobar el seu fonament en el respecte als principis de l'esmentada Convenció. En conseqüència, seria adequat que es plantegés una proposta legislativa per tal d'incorporar, de manera transversal, la necessitat d'emetre un informe en els procediments d'elaboració de normes autonòmiques, tant legislatives com reglamentàries, quan aquestes tinguin un impacte rellevant en matèria de discapacitat.

Per aquest motiu, en aquest cas en concret, consideram que l'informe d'*impacte sobre la discapacitat*, està reflectit en tot el procediment d'elaboració del Projecte, atès el seu objecte de regulació, particularment en la MAIN.

Tercera

Marc normatiu

Pel que fa al marc normatiu del Projecte de decret sotmès a consulta, atès que proposa modificar —per segona vegada— el *Decret 83/2010, de 25 de juny, pel qual s'estableixen els principis generals del procediment per al reconeixement de la situació de dependència, la intensitat de protecció dels serveis i el règim de compatibilitat de les prestacions del Sistema d'Autonomia i Atenció a la dependència en l'àmbit de la comunitat autònoma de les Illes Balears i es crea la Xarxa Pública d'Atenció a la Dependència de les Illes Balears*, sobre el qual va recaure el nostre Dictamen 114/2010, consideram que el marc normatiu en el qual s'insereix la proposta normativa és, essencialment, el mateix que el del Decret 83/2010, si bé amb les complecions que farem a continuació.

Així les coses, cal remetre'ns aquí també —tal com varem fer en el Dictamen 1/2016, en què examinàrem el Projecte de la primera modificació del Decret 83/2010— a la consideració jurídica tercera del Dictamen 114/2010, en què manifestàrem:

El marc normatiu en què s'insereix està format per:

1. En l'àmbit estatal: la Llei 39/2006, de 14 de desembre, de promoció de l'autonomia personal i atenció a les persones en situació de dependència, modificada pel Reial decret llei 8/2010, de 20 de maig, pel qual s'adopten mesures de reducció del dèficit públic (convalidat pel Congrés dels Diputats el 27 de maig de 2010), i els reials decrets de desplegament.

2. En l'àmbit autonòmic: la Llei 4/2009, d'11 de juny, de serveis socials de les Illes Balears; la Llei 8/2000, de 27 d'octubre, de consells insulars, i la Llei 14/2001, de 29 d'octubre, d'atribució de competències als consells insulars en matèria de serveis socials i seguretat social.

No obstant això, en l'àmbit autonòmic hem d'afegir també que la *Llei 4/2009, d'11 de juny, de serveis socials de les Illes Balears*, ha estat modificada amb posterioritat al nostre Dictamen 114/2010 (per la Llei 12/2010, de 12 de novembre, per la Llei 9/2011, de 23 de desembre, per la Llei 10/2013, de 23 de desembre, i per la Llei 18/2016, de 29 de desembre). Així mateix, cal completar també aquí el marc normatiu autonòmic exposat per incloure les disposicions següents afectades pel Projecte de decret objecte de consulta, a saber:

– El *Decret 83/2010, de 25 de juny, pel qual s'estableixen els principis generals del procediment per al reconeixement de la situació de dependència, la intensitat de protecció dels serveis i el règim de compatibilitat de les prestacions del Sistema d'Autonomia i Atenció a la dependència en l'àmbit de la comunitat autònoma de les Illes Balears i es crea la Xarxa Pública d'Atenció a la Dependència de les Illes Balears*, (modificat per la Llei 15/2012, de 27 de desembre, de pressuposts generals de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears per a l'any 2013 i pel Decret 5/2016, de 5 de febrer), que el Projecte de decret modifica i que també deroga parcialment (atès que suprimeix els seus capítols II i III perquè el seu contingut passa a regular-se pel Projecte i que regula un procediment conjunt per al reconeixement de la discapacitat i de la dependència).

– L'*Ordre de la consellera de serveis socials, de 13 de juny del 2000, per la qual s'estableix el procediment a seguir per l' Institut Balear de Afers Socials en la tramitació dels expedients per al reconeixement, la declaració i la qualificació del grau de discapacitat* (aprovada sense dictamen i en desenvolupament del Reial decret 1971/1999, de 23 de desembre, pel qual es regula el procediment per al reconeixement, la declaració i la qualificació del grau de discapacitat. Aquesta ordre autonòmica se deroga totalment pel Projecte que s'examina.

Quarta

Competència

Des del punt de vista competencial, pel que fa a la competència de la Comunitat Autònoma per aprovar el Projecte de decret que ara es sotmet a consulta, pels mateixos arguments esgrimits anteriorment i *atès que es tracta d'una nova modificació (la segona) del Decret 83/2010* ens remetrem aquí, (tal com varem fer en el nostre anterior Dictamen 1/2016, on examinarem el projecte normatiu de la primera modificació,

aprovat com a Decret 5/2016) al contingut de les consideracions jurídiques quarta i cinquena del Dictamen 114/2010, en què manifestàrem:

Quarta

La matèria que és objecte d'aquest Decret s'enquadra en l'article 30.15 de l'Estatut d'autonomia, que reconeix, sens perjudici del que disposa l'article 149.1 de la Constitució, la competència exclusiva de la Comunitat Autònoma en:

«Acció i benestar social. Desenvolupament comunitari i integració. Voluntariat social. Complements de la seguretat social no contributiva. Polítiques de protecció i suport a les persones amb discapacitats físiques, psíquiques i sensorials. Polítiques d'atenció a persones dependents. Polítiques d'atenció a les persones i als col·lectius en situació de pobresa o necessitat social.»

La competència de l'Estat sobre les matèries objecte del Decret sobre el qual ara s'emet informe deriva de la seva competència exclusiva per a la regulació de les condicions bàsiques que garanteixin la igualtat de tots els espanyols en l'exercici dels drets i en el compliment dels deures constitucionals (article 149.1.1a de la CE), per la qual cosa l'Estat ha regulat per llei (39/2006, de 14 de desembre) les condicions bàsiques de promoció de l'autonomia personal i d'atenció a les persones en situació de dependència, mitjançant la creació d'un Sistema per a l'Autonomia i Atenció a la Dependència amb la col·laboració i la participació de totes les administracions públiques, que ha de respectar les competències assumides per les comunitats autònomes en matèria d'assistència social en desplegament de l'article 148.1.20 de la Constitució.

La nostra Comunitat Autònoma té competència exclusiva, com hem dit, sobre les polítiques d'acció i benestar social i, en concret, sobre atenció a persones dependents. En exercici d'aquesta competència, ha aprovat la Llei 4/2009, d'11 de juliol, de serveis socials de les Illes Balears.

El Decret objecte de dictamen desplega ambdues normes i la seva finalitat és establir les característiques específiques i pròpies del procediment en virtut del qual s'ha de produir el reconeixement de la situació de dependència, la intensitat de la protecció dels serveis, el règim de compatibilitat de les prestacions del sistema i la creació de la xarxa pública d'atenció a les persones dependents.

En conseqüència, entenem que la Comunitat Autònoma té competència per dictar la norma que es proposa, ja que es tracta d'efectuar la regulació reglamentària en una matèria atribuïda com a competència exclusiva, que haurà de respectar la legislació de l'Estat dictada a l'empara de l'article 149.1.1a de la CE.

Cinquena

Una vegada declarada la competència exclusiva de la nostra Comunitat Autònoma sobre l'atenció a la dependència, hem de determinar ara si la competència per aprovar el Projecte de decret sobre el qual emetem informe correspon al Govern de la Comunitat Autònoma (com es pretén) o als consells insulars per aplicació de l'article 70 de l'Estatut d'autonomia, que disposa:

«Són competències pròpies dels consells insulars, a més de les que els siguin atribuïdes per la legislació estatal, les matèries següents:[...]

»4. Serveis socials i assistència social. Desenvolupament comunitari i integració. Política de protecció i atenció a persones dependents. Complements de la seguretat social no contributiva. Voluntariat social. Polítiques d'atenció a les persones i als col·lectius en situació de pobresa o necessitat social. [...]»

El Consell Consultiu ha sostingut en dictàmens anteriors (per exemple, els dictàmens 92, 93, 101 i 104/2007; 116 i 124/2008, i 195/2009) que la Llei orgànica 1/2007 ha introduït una transcendental reforma estatutària en matèria de consells insulars, que es concreta en l'ampliació de l'elenc de competències que se'ls atribueix amb el caràcter de *pròpies* en l'article 70 i en relació amb les quals els correspon, amb caràcter indissociable de la seva titularitat, exercir la potestat reglamentària. En conseqüència, el Govern, en aquestes matèries, només té, d'una banda, la potestat d'establir principis generals que permetin un desplegament detallat per cada consell insular i adequat al seu àmbit territorial (article 58.3), i, de l'altra, l'obligació de coordinar l'activitat dels consells insulars en assumptes d'interès autonòmic i en l'exercici de les competències pròpies, amb la participació d'aquests (article 72.2 i 3). Aplicant, *mutatis mutandis*, als «principis generals normatius autonòmics» les regles establertes pel Tribunal Constitucional sobre la normativa bàsica estatal i la de desplegament autonòmic, resulta que: a) els principis generals només es poden establir per decret del Govern, amb menció expressa que es tracta d'una norma de principis; b) correspon, potestativament, al Govern de la Comunitat Autònoma la definició dels principis generals normatius, però no es pot obligar els consells insulars a esperar que el Govern determini aquests principis; c) els principis generals han de constituir un mínim denominador normatiu comú a tot el territori autonòmic, de manera que no poden esgotar la matèria i han de deixar un marge ampli a la reglamentació dels consells insulars; d) els decrets reguladors de principis generals no són susceptibles de plantejament de conflicte en defensa de l'autonomia local, perquè no són disposicions amb rang de llei; e) els reglaments dels consells insulars requereixen el previ i preceptiu dictamen del Consell Consultiu; f) la relació entre reglaments autonòmics de principis generals i reglaments insulars és de competència i no de jerarquia.

Ara bé, en les matèries en què els consells insulars disposen de competències pròpies i exclusives, la facultat estatutària d'establir principis generals (article 58.3 de l'Estatut d'autonomia) no és un argument definitiu per impedir de manera absoluta al Govern de les Illes Balears que faci un ús de la seva potestat reglamentària que vagi més enllà en aquesta funció normativa. I això és així perquè no sembla que el legislador estatutari hagi volgut que l'execució de les lleis que aprovi el Parlament de les Illes Balears depengui exclusivament de la voluntat dels consells insulars, ni que es produeixin disfuncions si aquests textos legals no s'apliquen de la mateixa manera en tot el territori de les Illes Balears. S'ha de reconèixer, per tant, al Govern una posició fonamental en la garantia de l'execució de la legislació autonòmica i també s'ha d'afirmar que aquest aspecte expressa un interès general clarament suprainssular.

Per això, i de manera especial quan el desplegament de l'Estatut d'autonomia de 2007 es troba en una fase inicial, s'ha d'assegurar l'execució correcta i mínima de les lleis del Parlament autonòmic, imperatiu que d'altra part és més evident quan la simple existència de decrets del Govern que estableixen principis generals pot ser palesament insuficient per a una execució de les lleis que permeti una aplicació idònia d'aquestes des del punt de vista dels drets dels ciutadans, com succeeix en el cas que ens ocupa. Així es pot constatar en els sectors materials en què adquirirà virtualitat el Projecte de reglament sotmès a la nostra consideració, ateses les exigències d'aplicació de la Llei d'atenció a la dependència, que ha creat «[...] un Sistema per a l'Autonomia i Atenció a la Dependència, amb la col·laboració i participació de totes les administracions públiques i la garantia per l'Administració General de l'Estat d'un contingut mínim comú de drets per a tots els ciutadans en qualsevol part del territori de l'Estat espanyol. 2. El Sistema per a l'Autonomia i Atenció a la Dependència respon a una acció coordinada i cooperativa de l'Administració General de l'Estat i les comunitats autònomes, que preveu mesures

en totes les àrees que afecten les persones en situació de dependència, amb la participació, si s'escau, de les entitats locals» (article 1).

Per això, excepcionalment i per raons d'interès general, el Consell Consultiu entén que el Govern pot incloure, en decrets de principis generals, normes reglamentàries que no tinguin la vocació d'imposar-se incondicionalment a cada una de les illes. Dit d'una altra manera, aquests decrets poden incloure, d'una banda, principis generals normatius i, de l'altra, disposicions i regles complementàries o connexes, les quals podran ser desplaçades, a cada illa, per la normativa que el consell insular competent dicti en execució de les lleis aprovades pel Parlament balear (articles 72 i 84.2 de l'Estatut d'autonomia).

Començant l'examen de la matèria regulada en el Projecte de decret, aquesta entra en l'àmbit objectiu de les competències pròpies dels consells insulars. No obstant això, ja la Llei balear de serveis socials determina, en l'article 35.1.a i h, que correspon al Govern de les Illes Balears:

«a) Adoptar les iniciatives legislatives en matèria de serveis socials i fer-ne el desplegament normatiu, per establir els principis generals sobre la matèria que assegurin l'equilibri i la cohesió territorial entre totes les illes.»

«h) Establir els criteris i les fórmules de coordinació general del sistema i de coordinació transversal entre els departaments del Govern de les Illes Balears quan sigui necessari per a la millor gestió i eficàcia de la política de serveis socials.»

A més, l'article 47.7 de la dita Llei reforça aquest criteri quan estableix:

«7. El Govern de les Illes Balears, quan hi hagi interessos autonòmics afectats que excedeixin l'àmbit insular, pot fixar directrius de coordinació, en l'exercici de llur potestat normativa.

»Aquestes directrius tenen per objecte establir les condicions mínimes de qualitat dels centres i serveis de serveis socials, i també garantir la igualtat entre tota la ciutadania de les Illes Balears, amb la finalitat última d'evitar que puguin produir-se situacions de discriminació per motius de residència en els diferents àmbits territorials insulars.»

Examinat el contingut del Projecte de decret, atès que regula el procediment per al reconeixement de la situació de dependència, la intensitat de la protecció i la compatibilitat de les prestacions, el Consell Consultiu entén que el Govern de les Illes Balears té competència per aprovar-lo, ja que pretén establir un marc mínim i igual per a tots els ciutadans de les Illes Balears amb independència del lloc de residència, regulació que pot contenir normes complementàries o connexes (com ho són les atributives de competència) que permetin l'aplicació del règim d'assistència a les persones dependents. Essent això així, el Consell Consultiu reitera la seva doctrina que exigeix que en aquests casos el Decret ha de manifestar que es tracta d'un reglament de principis generals, dels prevists en l'article 58.3 del text estatutari, tant en l'àmbit expositiu (preàmbul) com en el normatiu (disposició addicional). Aquesta observació té caràcter substancial.

Quant a la creació de la Xarxa Pública d'Atenció a la Dependència de les Illes Balears, el Consell Consultiu entén que crear-la i regular-la és competència del Govern, ja que la seva finalitat és la d'integrar en una única xarxa suprainular tots els centres públics de titularitat de les diferents administracions públiques i privats concertats o adherits a la Xarxa Pública d'Atenció a la Dependència, cosa que permetrà el funcionament coordinat del sistema (article 72.2 de l'Estatut d'autonomia).

Això no obstant, *hem de destacar aquí també que l'objecte del Projecte de decret que ara s'examina és més ampli que el del projecte anterior* (examinat en el nostre anterior Dictamen 1/2016 i relatiu a la primera modificació del Decret 83/2010), *atès que no tan sols regula els principis generals del procediment per al reconeixement de la dependència sinó que també regula el procediment per al reconeixement del grau de discapacitat* —actualment previst en l'Ordre de la consellera de Serveis Socials de 13 de juny del 2000 que el Projecte deroga.

L'objecte principal del Projecte és regular, en l'àmbit de la comunitat autònoma de les Illes Balears, el procediment per al reconeixement, declaració i qualificació dels dos graus, la qual cosa afecta a dues matèries: d'una banda, la *discapacitat* i, d'altra banda, la *dependència*. Si bé en relació amb la discapacitat la competència és exclusiva de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears (art.30.15 EAIB) i el Govern té potestat reglamentària plena, això no obstant, en matèria de *dependència* la potestat reglamentària del Govern balear es limita a establir *principis generals*, per tractar-se aquesta d'una matèria pròpia dels consells insulars que s'insereix en l'art. 70.4 de l'Estatut— tal com ja varem dir en el nostre anterior Dictamen 114/2010—, tot de conformitat amb el que disposa l'article 58.3 de l'Estatut en relació amb l'article 35.1a) i la disposició final dissetena de la Llei 4/2009, d'11 de juny, de serveis socials de les Illes Balears.

Cinquena

Estructura i contingut del Projecte

El Projecte de decret tramès per a consulta s'estructura en: una part expositiva – el preàmbul – una part dispositiva (composta per 34 articles dividits en tres capítols) i una part final formada per una disposició addicional, una disposició transitòria, una disposició derogatòria i tres disposicions finals.

Pel que fa al *preàmbul* del projecte, aquí s'expliquen els motius que justifiquen aquesta reforma normativa —en la necessitat d'aprovar una nova norma que s'adapti als darrers canvis normatius, amb l'objectiu de garantir la màxima agilitat i eficàcia en els procediments de reconeixement del grau de discapacitat, així com també, procurar la coordinació efectiva de les unitats dependents de la Conselleria de Serveis Socials i Cooperació, especialment amb el procediment per al reconeixement del grau de dependència, així com la implantació dels mitjans tècnics actuals en vista a la tramitació electrònica—, i el contingut de la norma, així com es recull el marc normatiu i competencial (articles 30.15, 31.12, 58.3 de l'Estatut d'autonomia de les Illes Balears) en el qual s'insereix aquest Projecte de decret. En el preàmbul es justifica també l'adequació del Projecte als *principis de bona regulació* de l'article 129 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre.

Altrament, pel que fa a la *part dispositiva*, aquesta està composta per 34 articles que es divideixen en tres capítols:

— El capítol I, dividit en tres seccions, regula l'objecte i àmbit d'aplicació subjectiu d'aquest Decret (secció 1a^a); l'organització i les funcions dels equips tècnics de

valoració de la discapacitat i la dependència (secció 2a); i la composició i funcionament de l'òrgan de valoració i assessorament de la discapacitat i de la dependència (secció 3a).

-El capítol II, dividit en quatre seccions, regula el procediment per al reconeixement del grau de la discapacitat i de la dependència en les fases d'iniciació (secció 1a), instrucció (secció 2a) i terminació (secció 3a), així com preveu també una regulació específica per a supòsits especials (secció 4ª).

-El capítol III regula la revisió de la qualificació del grau de discapacitat i de dependència.

Pel que fa a la part final del Projecte aquesta comprèn una disposició addicional única —que preveu la possibilitat del personal tècnic de valoració de la discapacitat i de la dependència d'accedir a la història clínica electrònica dels interessats i estableix les condicions d'aquest accés, la coordinació dels procediments i l'actualització de formularis—; una disposició transitòria única —que preveu que els procediments de reconeixement de la discapacitat i dependència iniciats *abans* de l'entrada en vigor d'aquest Decret es tramitin d'acord amb la normativa en vigor en la data de registre d'entrada de la sol·licitud—; una disposició derogatòria única —que deroga els capítols II i III del Decret 83/2010, de 25 de juny, i l'Ordre de la consellera de serveis socials, de 13 de juny del 2000—; una disposició final primera —relativa a l'habilitació competencial per aprovar el Decret i que especifica quins articles o seccions tenen caràcter de principis generals, d'acord amb l'article 58.3 de l'EAIB, i quins s'aproven pel Govern balear en exercici de la competència exclusiva que l'article 30.15 de l'Estatut li atribueix a la CAIB—; una disposició final segona —a través de la qual es modifica el Decret 83/2010, de 25 de juny—, i una disposició final tercera, relativa a l'entrada en vigor de la norma l'endemà de publicar-se en el BOIB.

Atès el que s'ha exposat, una vegada examinat el contingut del Projecte aquest òrgan de consulta conclou que s'ajusta, *en línies generals*, a l'ordenament jurídic i al marc normatiu en el qual s'insereix, a saber: en l'àmbit estatal, a la Llei 39/2006, de 14 de desembre, de promoció de l'autonomia personal i atenció a les persones en situació de dependència, al Reial Decret Legislatiu 1/2013, de 29 de novembre, pel qual s'aprova el text refós de la Llei general de drets de les persones amb discapacitat i de la seva inclusió social i al Real decret 174/2011, d'11 de febrer, pel qual s'aprova el barem de valoració de la situació de dependència i, en l'àmbit autonòmic, a la Llei 4/2009, d'11 de juny, de serveis socials de les Illes Balears. No obstant això, aquest òrgan de consulta considera convenient formular, *amb caràcter essencial*, les observacions següents:

— El *títol del Projecte* ha d'indicar expressament, per raons de seguretat jurídica, que aquest Decret modifica el Decret 83/2010, de 25 de juny, tal com ho indica expressament, en el seu títol, la modificació anterior efectuada a través del *Decret 5/2016, de 5 de febrer, de modificació del Decret 83/2010, de 25 de juny, pel qual s'estableixen els principis generals* [...].

— El preàmbul del Projecte s'ha de completar en el sentit següent:

a) Explicar amb més claredat quin és l'objecte del Decret – regular, en l'àmbit autonòmic, *els principis generals* del procediment per al reconeixement i la revisió dels graus de discapacitat i/o de dependència o *d'ambdós conjuntament*; l'organització i funcions dels òrgans tècnics competents per fer la valoració, *i la composició i funcionament de l'òrgan de valoració i assessorament de la discapacitat i la dependència de les Illes Balears que se crea, a través d'aquest Decret*).

b) Identificar clarament quines són les disposicions autonòmiques afectades i en quin sentit (el Decret 83/2010, de 25 de juny, que se modifica i que se deroga parcialment i l'Ordre de la consellera de Serveis Socials, de 13 de juny del 2000, que el Projecte deroga totalment).

c) *Justificar el sentit desestimatori del silenci* previst en l'article 18 del Projecte atès que es tracta aquest d'un dels supòsits excepcionals previstos en l'article 24.1 de la Llei 39/2015 –per remissió de l'article 51 de la Llei autonòmica 3/2003, de RJACAIB, en tractar-se d'un procediment a través del qual es transfereix al sol·licitant facultats relatives als serveis públics (en aquest cas, al sistema públic de serveis socials de les Illes Balears), tal i com es justifica a la memòria d'impacte normatiu.

Capítol I («Disposicions generals»)

— Article 1

La determinació de l'objecte del Projecte resulta incomplet i caldria afegir que regula també *la composició i funcions de l'òrgan de valoració i assessorament de la discapacitat i la dependència de les Illes Balears* (previst al capítol I).

Resulta també convenient que s'inclogui, en l'objecte del Projecte, una referència expressa als «principis generals» en coherència amb el mateix títol del Projecte que així ho expressa, d'acord amb la nostra doctrina (recollida en els dictàmens 114/2010 i 1/2016).

— Article 2

La redacció d'aquest article està incompleta i és confosa, per la qual cosa consideram convenient indicar expressament:

a) pel que fa als nacionals residents en les Illes Balears, que poden ser titulars dels drets que regula aquest Decret *sempre que aconsegueixin, en la data de registre d'entrada de la seva sol·licitud, els requisits previstos, en matèria de dependència*, en l'article 5.1 de la Llei 39/2006, de 14 de desembre, de Promoció de l'Autonomia Personal i Atenció a les Persones en Situació de Dependència, (tal com ho indica l'article 2 de l'actual Decret 83/2010, atès que el reconeixement del grau de dependència és la via d'accés al Sistema Públic de Serveis Socials de les Illes Balears d'acord amb l'article 3 del Decret referit) i, *en matèria de discapacitat*, els requisits previstos actualment al Reial decret 1971/1999, de 23 de desembre, pel qual es regula el procediment per al reconeixement, la declaració i la qualificació del grau de discapacitat, per poder ser titular dels drets que regula aquest Decret.

b) *pel que fa a les persones estrangeres que no tinguin la nacionalitat espanyola* consideram convenient, per raons de seguretat jurídica, modificar la redacció d'aquest

segon apartat per referir-se als *estrangers no comunitaris residents a les Illes Balears* (en els mateixos termes previstos en l'article 5 de la Llei balear de serveis socials, referit als destinataris dels serveis socials), que també poden ser titulars dels drets que regula aquest Decret sempre que acreditin la seva residència en un municipi de les Illes Balears i *acompleixin també amb els requisits previstos en el Decret i en la normativa vigent en matèria de dependència i/o de discapacitat*.

— Article 3

Dins la secció 2a del capítol I, relativa als «*Equips tècnics de valoració i orientació de la discapacitat i dependència*» s'ubiquen els articles 3, 4, 5 i 6 destinats a regular, respectivament, l'*organització*, els criteris per a la valoració, les funcions dels equips i la zonificació. En particular, l'article 3 regula, segons el seu títol, només l'*organització* d'aquests equips (EVIS, d'ara endavant). En efecte, els seus apartats quart, cinquè, sisè i setè regulen qüestions organitzatives com són: existència d'equips tècnics territorialitzats segons zones previstes a l'article 6 (*del decret*, cal afegir), previsió d'equips específics de valoració de la discapacitat, de la dependència i d'equips per a la valoració conjunta dels dos graus, coordinació dels equips per la cap de Servei de Valoració de la Discapacitat i Dependència etc.

Ara bé, en relació amb aquest article 3 del Projecte hem d'advertir aquí – tal com ho va fer en el seu dia la Direcció General de Funció Pública en el seu informe- que aquest precepte no només regula qüestions organitzatives sinó que va més enllà i regula també *qüestions relatives al personal* com són: *l'adscripció del personal tècnic que integra els equips* (en l'apartat primer, on indica que depèn funcionament de la Conselleria de Serveis Socials i Cooperació i orgànicament de la Conselleria d'Hisenda i Administracions Públiques); *els requisits de titulació i les àrees de coneixement* per formar part dels equips (en el seu apartat segon disposa que el personal tècnic de valoració de la discapacitat s'integra en un equip bàsic format, «*com a mínim, per tres persones, titulades en psicologia, treball social i medicina, i es pot ampliar a més professionals*» i, en el seu apartat tercer, disposa que el personal tècnic de valoració de la dependència «*[...] ha de tenir la formació mínima de grau o equivalent en les àrees de coneixement social i de salut*»); la possibilitat (apartat setè) de què la Conselleria de Serveis Socials i Cooperació pugui reconèixer, quan necessiti personal per a l'equip de valoració de la discapacitat per manca de borses o d'ofertes del SOIB, «amb l'acord previ de les administracions implicades, *de manera explícita i temporal* els professionals de les xarxes públiques de salut i de serveis socials per emetre informes mèdics, psicològics i socials que seran objecte de consideració per emetre dictamen» i, finalment, la possibilitat (apartat vuitè) atribuïda a la Conselleria d'*autoritzar puntualment*, amb l'acord previ amb l'Ib-Salut o amb titulars de centres residencials, als professionals dels serveis de salut d'atenció primària i dels equips tècnics dels serveis residencials «*que compleixin els requisits i la formació adients*» per fer-ne la valoració de la situació de dependència.

Doncs bé, arribats en aquest punt, considera el Consell Consultiu que, pel que fa als requisits de titulació i de formació aquests responen a l'article 61.2 de la *Llei 4/2009, d'11 de juny, de serveis socials de les Illes Balears*, que habilita a establir

reglamentàriament les titulacions i els ràtios de cada equip de treball multi professional que actui en els serveis socials, així com les principals funcions. A més a més, en l'àmbit estatal, el projecte respon també a la previsió de l'article 8 del Reial decret 1971/1999, de 23 de desembre, del procediment per al reconeixement, declaració i qualificació del grau de discapacitat, que estableix que: «De los anteriores órganos técnicos y equipos de valoración y orientación formarán parte, al menos, médico, psicólogo y trabajador social conforme a criterios interdisciplinarios».

Això no obstant, analitzades les *funcions* assignades per l'article 5 del Projecte al personal tècnic d'aquests equips de valoració – emissió d'informes tècnics de valoració i de diagnòstic de situacions de discapacitat i de dependència, atribuïdes per la legislació i que són, per tant, determinants en el procediment de reconeixement del grau que dona accés al sistema de prestacions públiques – consideram, com ho fa la Direcció General de Funció Pública que aquestes suposen una *participació indirecta en l'exercici de potestats administratives públiques* en els termes previstos en l'article 14 de la Llei 3/2007, de 27 de març, de funció pública de les Illes Balears, que disposa:

«Queden reservats al personal funcionari de carrera els llocs de feina i les funcions l'acompliment dels quals implica l'exercici d'autoritat, fe pública o assessorament legal, control i fiscalització interna de la gestió econòmica financera 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 impliquin una participació directa o indirecta en l'exercici de la potestat pública i en la salvaguarda dels interessos generals de la comunitat autònoma»

En conseqüència, el personal tècnic dels equips de valoració que regula aquest article 3 ha de tenir la condició de *personal funcionari*, tal com ja va advertir en el seu moment la Direcció General de Funció Pública en el seu informe de 16 de gener de 2019, atès que l'article 9.2 del *Text Refós de l'Estatut bàsic de l'empleat públic aprovat per Reial Decret 5/2015, de 30 d'octubre*, reserva també als funcionaris públics l'exercici de funcions que impliquin la participació directa o indirecta de potestats públiques

En el mateix sentit, i a resultes de l'observació anterior, pel que fa a la previsió, en l'art. 3.7 del projecte, al *reconeixement temporal* per la Conselleria de Serveis Socials de professionals de les xarxes públiques de salut i de serveis socials *per emetre informes mèdics, psicològics o socials que seran de consideració per emetre el dictamen* quan no hagi prou borses o ofertes en el SOIB per cobrir llocs de feina als equips, cal que també es supprimeixi, atès que aquest personal ha de ser *personal funcionari*, no laboral, i aquest reconeixement ve a suposar una contractació directa que aquí no és possible, vistes les funcions que tenen assignades.

Finalment, l'apartat vuitè d'aquest article 3 del Projecte preveu que la Conselleria *autoritzi puntualment* a professionals de serveis de salut i dels equips tècnics de serveis residencials que compleixin els requisits i la formació adients per fer la valoració de la situació de dependència, si bé volem observar aquí que afegeix el següent incís final: «Mitjançant un acord entre les entitats interessades, es determinaran els perfils i els requisits d'aquest personal valorador així com el procediment per a l'autorització de

professionals i per a la validació de les valoracions». Atès que l'article 61.2 abans referit de la Llei balear de serveis socials preveu que s'han d'establir reglamentàriament les *titulacions* de cada equip de treball de serveis socials i les funcions, cal entendre el contingut d'aquest apartat d'aquest article 3 del Projecte en el context d'aquest precepte legal, en el sentit de que *les titulacions* han de venir regulades per reglament.

— Article 5

A través d'aquest article el Projecte regula les *funcions* dels equips tècnics de valoració i orientació de la discapacitat i de la dependència i les distribueix en dos apartats: en el primer, regula les *funcions comuns* que atribueix als equips tècnics que fan la valoració i orientació *conjunta* de la discapacitat i de la dependència i, en l'apartat segon, regula les *funcions específiques* que atribueix només als equips tècnics que valoren la *discapacitat*. Sorpren que no es regulin, no obstant això, les funcions *específiques* dels equips de valoració de la *dependència*, que són les previstes a l'article 17.4 de la Llei 4/2009, per la qual cosa suggerim que s'incloguin en aquest precepte del Projecte. Aquesta observació no té el caràcter d'essencial.

Altrament, pel que fa a les funcions específiques dels equips de valoració de la discapacitat (apartat segon de l'article 5) cal observar que la lletra *b)* disposa que aquests equips exerciran també les funcions atribuïdes «(...) *mitjançant les instruccions oportunes de la Direcció General de Dependència*», sense tenir en compte que les funcions dels equips de valoració de la discapacitat només poden ser, com hem dit, les que li atribueixi la normativa vigent, no *altres* distintes que li pugui atribuir un òrgan directiu (com és la «Direcció General de Dependència») mitjançant les instruccions oportunes, que és el que sembla que vol indicar aquest incís final que cal suprimir també atès el contingut de l'article 21 de la Llei 3/2003, de RJCAIB, que estableix el concepte de les circulars i instruccions. Aquesta observació resulta *essencial* per a l'ús de la fórmula ritual.

— Article 8

Aquest article del Projecte regula la *composició i funcionament* de l'òrgan de valoració i assessorament de la discapacitat i la dependència i, en el seu apartat primer, indica que «(...) *estarà integrat per personal tècnic amb perfil social i sanitari de la Direcció General de Dependència, nomenat pel director general de Dependència d'acord amb la relació de llocs de treball*». Ara bé, una vegada analitzades les funcions que l'article 9 del Projecte atribueix a aquest òrgan col·legiat cal afegir, tant en l'apartat primer com en l'apartat tercer d'aquest article, el requisit relatiu a la *condició de personal funcionari* que ha d'acomplir el personal tècnic que integri aquest òrgan de valoració.

Altrament, pel que fa a la seva composició, l'apartat segon disposa que serà una «*composició mínima*», qualificatiu que no té aquí massa sentit i que s'hauria de suprimir atès que, sembla deixar la porta oberta a futures modificacions/ampliacions d'aquesta composició mitjançant la previsió del seu apartat tercer, que preveu que també pot formar part d'aquest òrgan, «[...] *personal tècnic de la Direcció General de Dependència amb perfil social i sanitari*», previsió que també cal suprimir perquè l'apartat primer d'aquest article ja indica el perfil del personal tècnic i, a més a més,

crea inseguretat jurídica per als destinataris de la norma, que han de conèixer la composició actual de l'òrgan que vengui prevista reglamentàriament i, en el futur, si es vol canviar, s'haurà de fer per la Conselleria mitjançant la modificació del present decret.

Finalment, i amb caràcter d'observació *no essencial*, assenyalar que, pel que fa al *funcionament* d'aquest òrgan, en tractar-se d'un òrgan col·legiat de naturalesa administrativa s'hauria de traslladar aquí (atès que aquest article 8 és el que regula aquesta qüestió), la previsió de l'article 9.6 següent, relativa a que s'aplicarà, per als aspectes d'organització i funcionament d'aquest òrgan *que no reguli aquest Decret i supletòriament* (s'ha d'afegir) el que disposa l'article 19 de la Llei autonòmica 3/2003, de RJAIB i la secció 3^a del capítol II de la Llei 40/2015, d'1 d'octubre, de règim jurídic del sector públic (s'ha d'afegir també), atès que aquesta remissió a aquesta norma bàsica estatal és conforme a dret però cal completar-la per raons de seguretat jurídica.

— Article 9

A través d'aquest article el Projecte *centralitza* totes les funcions en matèria de discapacitat i de dependència en un únic òrgan administratiu autonòmic, de valoració i assessorament, adscrit a la Direcció General de Dependència del Govern (tal com va advertir en el seu escrit d'al·legacions el Consell Insular de Menorca). Les funcions atribuïdes a aquest òrgan administratiu s'han d'entendre, això no obstant, en els termes dels articles 23, 24 i 25 del Projecte. En conseqüència, l'òrgan de valoració ha de resoldre *previs els informes dels equips tècnics* –insulars i/o municipals– de valoració, que tenen caràcter preceptiu i no vinculant. D'aquesta manera, es dona compliment i resposta a l'article 4 («Competències») del Decret 83/2010, que continua vigent i que estableix, en l'apartat segon, que «els consells insulars participaran en les condicions que s'estableixin, en el procediment per al reconeixement de la situació de dependència i l'assignació de les prestacions» i en l'apartat quart, que «els consells insulars seran els responsables de les valoracions en les respectives illes.»

Pel que fa a la lletra n) d'aquest article 9, l'incís final relatiu a l'atribució de funcions *mitjançant instruccions o circulars de la Direcció General de Dependència*, s'hauria de suprimir atès el contingut de l'article 21 de la Llei 3/2003, de RJCAIB, que estableix el concepte de les circulars i instruccions, com hem dit abans.

Altrament, pel que fa a la previsió de l'apartat segon d'aquest article relativa a que les funcions de l'òrgan de valoració recollides en les lletres h), i) i j) de l'apartat primer *es poden encomanar a altres departaments de l'Administració autonòmica o als consells insulars mitjançant un conveni de col·laboració o altra fórmula admesa en dret, d'acord amb la Llei 40/2015, d'1 d'octubre, de règim jurídic del sector públic i la Llei 3/2003, de 26 de març, de règim jurídic de l'Administració de la CAIB*, consideram que és innecessària i que s'ha de suprimir, atès que la Llei balear 4/2009 de serveis socials ja preveu, en el seu article 35, lletra k) la potestat del Govern d'establir *criteris i fórmules de coordinació general del sistema i de coordinació transversal entre departaments del Govern de les Illes Balears, quan sigui necessari per a la millor gestió i eficàcia de la política de serveis socials* i preveu també, en el seu article 36 k), la competència de la Conselleria de Serveis Socials per «*promoure i fomentar les fórmules de gestió conjunta*

dels serveis socials de competència local i insular, sens perjudici de l'activitat que correspongui als consells insulars».

Finalment, en l'apartat quart aquest article faculta (lletra a) a l'òrgan de valoració per determinar supòsits de valoració conjunta dels graus de discapacitat i de dependència «mitjançant informes facultatius sense necessitat de citar la persona valorada». Això no obstant, consideram que, tot i què respongui a la voluntat de simplificar el procediment aquesta previsió de valoració que prescindeix de la citació de l'interessat no s'ajusta a dret, tot i què ja hagi estat valorada d'acord amb l'article 9 del Reial decret 1971/1999, de 23 de desembre, del procediment per al reconeixement, declaració i qualificació del grau de discapacitat, atès que consideram necessari que se li doni audiència a l'interessat, prèvia a la proposta de resolució, en els termes de l'article 82 de la Llei 39/2015, en tractar-se d'un nou procediment de valoració conjunta dels dos graus, més simplificat i distint al procediment individual de valoració de cada situació actualment vigent.

Capítol II («Procediment per al reconeixement del grau de discapacitat i de dependència»)

— Article 13

Aquest article del projecte disposa, en l'apartat segon, que *el model de sol·licitud ha de permetre a la persona interessada sol·licitar, mitjançant un únic formulari, el reconeixement del grau de discapacitat o de dependència o d'ambdós alhora*, però no aclareix si aquest formulari serà el mateix o un distint perquè l'interessat pugui sol·licitar també la revisió del seu grau (procediment que també s'inicia a instància de part segons l'article 31 del Projecte), per la qual cosa cal que s'indiqui en el model el seu dia s'adopti.

Finalment, en l'apartat quart, aquest article del Projecte disposa que el model de sol·licitud ha d'incloure un apartat on la persona interessada pugui manifestar, si escau, l'oposició a l'accés a la documentació o a la consulta de dades necessàries per resoldre l'expedient, *d'acord amb la disposició addicional única d'aquest Decret i sens perjudici de les limitacions derivades de la normativa específica aplicable en matèria de protecció de dades de caràcter personal* (que no identifica). Així, cal observar aquí que la *disposició addicional única* del Projecte a la qual es remet regula l'*accés a la història clínica* i preveu expressament que el model de sol·licitud inclogui una autorització expressa de la persona interessada a l'òrgan gestor per accedir a la seva història clínica, atès que *l'accés ha de respectar, en tot cas, la normativa aplicable en matèria de protecció de dades de caràcter personal i ha de respectar* (també) *la Llei 41/2002, de 14 de novembre, bàsica reguladora de l'autonomia del pacient i de drets i deures en matèria d'informació i documentació clínica*. En coherència amb la disposició addicional única referida cal que aquest apartat quart d'aquest article del Projecte prevegi també que el model de sol·licitud inclogui un apartat relatiu a l'autorització expressa de l'interessat a l'Administració perquè pugui accedir a les seves dades personals i al seu historial clínic, tot d'acord amb la normativa anterior.

— Article 27

Aquest article regula, dins la Secció 3a («Finalització») d'aquest capítol II del Projecte, la resolució administrativa que posa fi al procediment objecte de regulació i que tindrà validesa en tot el territori espanyol. Així, el primer apartat estableix que serà la *consellera de Serveis Socials i Cooperació* l'òrgan que dictarà la resolució administrativa sobre el reconeixement del grau de discapacitat i de dependència (*a proposta de l'òrgan de valoració i assessorament*, cal afegir, d'acord amb les funcions que l'article 9 del Projecte li atribueix) així com, «*quan escaigui*» sobre la puntuació obtinguda en els barems per determinar la necessitat d'ajuda de tercera persona o dificultats de mobilitat. Això no obstant, consideram que cal suprimir aquest incís atès que de l'article 27 de la *Llei 39/2006, de 14 de desembre, de promoció de l'autonomia personal i atenció a les persones en situació de dependència* i de l'article 10 del *Reial decret 1971/1999, de 23 de desembre, del procediment per al reconeixement, declaració i qualificació del grau de minusvalidesa* es desprèn que, tant la resolució de reconeixement de la dependència com la de discapacitat han de determinar no tan sols el grau, sinó també la puntuació obtinguda en el barem oficial (aprovat per *Reial decret 174/2011, d'11 de febrer*) per determinar la necessitat de concurs d'una altra persona.

D'altra banda, pel que fa al *contingut de la resolució de reconeixement del grau de discapacitat*, l'apartat segon d'aquest article 27 disposa que aquest serà el *contingut general de la Llei 39/2015* si bé ha de preveure també expressament *la data en què hagi de tenir lloc la revisió, tret de què sigui definitiva*. Al respecte consideram convenient, per seguretat jurídica, substituir aquí la remissió al contingut de la Llei 39/2015 per la remissió directa a l'article 10 del *Reial decret 1971/1999, de 23 de desembre*, que és el precepte que regula, específicament en l'àmbit estatal, el contingut d'aquesta resolució de reconeixement de la discapacitat i que exigeix que especifiqui, també, la data en què hagi de tenir lloc la revisió. Altrament, cal suprimir l'incís que eximeix del requisit d'indicar la data de revisió (tret de què sigui [la resolució de grau] definitiva) perquè l'article 11 del *Reial decret 1971/1999* anterior preveu expressament supòsits excepcionals en què es pot instar la revisió del grau, quan concorrin, per la qual cosa aquest incís limita els drets de l'interessat i no és conforme a dret.

De la mateixa manera, pel que fa al *contingut de la resolució de reconeixement del grau de dependència* – apartat tercer d'aquest article 27 del Projecte – cal substituir aquí la remissió a la Llei 39/2015 per una remissió directa als articles 27 i 28 de la Llei 39/2006, de 14 de desembre, abans referida, que regulen el contingut específic d'aquesta resolució. Altrament, l'article 27.3 del projecte afegeix també que aquesta resolució ha d'incloure la data en què hagi de tenir lloc la revisió *tret de què sigui definitiva*. Novament reiteram aquí que cal suprimir aquest incís atès que l'article 30 de la Llei 39/2006 (en aquest cas) regula els supòsits de revisió de grau de dependència, que és revisable no només d'ofici, sinó també a instància de l'interessat, en el moment en què concorrin les circumstàncies que regula aquest precepte legal (milloria o empitjorament de la seva situació o error de diagnòstic en l'aplicació del barem).

Finalment, l'article 27.3 del Projecte afegeix que la resolució haurà d'informar també de:

a) Els serveis o prestacions a què té dret la persona interessada.

b) La data d'efecte del reconeixement de la situació de dependència, d'acord amb la data de la sol·licitud, que permet ordenar l'accés a les prestacions o als serveis.

Arribats a aquest punt, cal donar per reproduïda aquí la observació que varem recollir en el nostre anterior Dictamen 114/2010, emès sobre el projecte aprovat com a Decret 83/2010, en relació amb la validesa i efectes de la resolució de reconeixement de la situació de dependència, on varem advertir de què la *disposició final de la Llei 39/2006* estableix – i actualment també segueix vigent- que: «el reconocimiento del derecho contenido en las resoluciones de las administraciones públicas competentes *generará el derecho de acceso a las prestaciones correspondientes (...) a partir de la fecha de la resolución en la que se reconozca la concreta prestación o prestaciones que corresponden a la persona beneficiaria*». D'acord amb aquesta disposició de la llei estatal, l'article 20 del Decret balear 83/2010 («validesa de la resolució») aprovat d'acord amb el nostre dictamen, estableix que: «El reconeixement del dret contingut en la resolució generarà el dret d'accés a les prestacions del sistema *a partir de la data de la resolució per la qual es reconegui la concreta prestació o prestacions que corresponguin a la persona beneficiària*» perquè el decret autonòmic, actualment vigent, regula (en diferents capítols) un procediment diferenciat (un procediment bifàsic) per al reconeixement de la situació de la dependència i de les prestacions. Si la voluntat del projecte era regular un procediment conjunt o reconèixer, a través de la mateixa resolució, la situació de dependència i les prestacions, hauria de preveure també la modificació del capítol IV del Decret. En conseqüència, cal ajustar la redacció d'aquests apartats de l'article 27.3 del Projecte a la disposició final de la Llei 39/2006, en els termes expressats.

— Article 29

Aquest precepte, quan regula el *règim de recursos* diferencia el cas de la resolució de reconeixement del grau de *discapacitat* respecte de la resolució de reconeixement del grau de *dependència*. Pel que fa a la primera, es disposa que cal interposar reclamació prèvia a la via jurisdiccional social; i pel que fa a la segona, disposa que cal interposar potestativament recurs de reposició davant la consellera de Serveis Socials i Cooperació o impugnar directament davant l'ordre jurisdiccional.

Cal que la conselleria tingui en compte aquesta dualitat de competències jurisdiccionals a l'hora de resoldre el reconeixement de grau quan la tramitació de la valoració se faci conjuntament, segons els articles 25 i 27 del Projecte.

Capítol III («Revisió de la qualificació del grau de discapacitat i de dependència»)

— Article 31

Si tenim en compte aquí que l'òrgan que dicta la resolució final de reconeixement del grau de discapacitat i/o de dependència és la *consellera de Serveis Socials i de Cooperació*, segons l'article 27 del Projecte, consideram que la competència per resoldre la *revisió* de grau correspon aquí al mateix òrgan que va dictar la resolució mitjançant la qual es fixà, és a dir, a la consellera anterior, per la qual cosa cal fer aquesta rectificació de l'òrgan en l'apartat tercer d'aquest article del Projecte (que

indica que correspon al director general de Dependència dictar la resolució desestimàtoria de la revisió a proposta de l'òrgan de valoració i assessorament). Més encara quan l'apartat cinquè d'aquest article disposa que són aplicables al procediment de revisió totes les normes del procediment per al reconeixement del grau de discapacitat que estableix aquest Decret.

— Article 32

A través d'aquest article el Projecte regula les *causes de revisió del grau de dependència*, de conformitat amb les previstes en l'article 30 de la Llei 39/2006, de 14 de desembre, i preveu les següents: a) millora o empitjorament de la situació de dependència; b) error de diagnòstic en l'aplicació del barem, si bé afegeix una de nova: «c) el compliment del termini assenyalat en la resolució de reconeixement (del grau, lògicament)». A més a més indica que en els casos de les lletres a) i b) el procediment es pot iniciar d'ofici o a instància de part, tret del supòsit de la lletra c), «*que s'ha d'iniciar d'ofici, tret de què la persona interessada en pugui sol·licitar la seva iniciació*», la qual cosa no té massa sentit, i cal suprimir, atès que els tres supòsits poden donar lloc a l'inici d'ofici o a instància de part del procediment de revisió. Altrament, aquest article no indica a quin òrgan correspon resoldre les peticions de revisió del grau de discapacitat, per la qual cosa reproduïm aquí la nostra observació anterior i consideram necessari que aquest article indiqui expressament que serà la consellera de Serveis Socials i Cooperació.

Part final del Projecte

— Disposició addicional única

Cal que la Conselleria tingui en compte aquí la Disposició Addicional 17^a de la nova *Llei orgànica 3/2018, de 5 de desembre, de protecció de dades de caràcter personal i de garantia dels drets digitals* que es remet als apartats g), h) i j) de l'article 9.2 del 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.

— Disposició derogatòria única

A través d'aquesta disposició el Projecte inclou una derogació genèrica de totes les disposicions de rang igual o inferior que s'oposin al que estableix el Decret i una derogació expressa: dels capítols II i III del *Decret 83/2010, de 25 de juny, pel qual s'estableixen els principis generals del procediment per al reconeixement de la situació de dependència, la intensitat de protecció dels serveis i el règim de compatibilitat de les prestacions del Sistema d'Autonomia i Atenció a la dependència en l'àmbit de la comunitat autònoma de les Illes Balears i es crea la Xarxa Pública d'Atenció a la Dependència de les Illes Balears*, (perquè el seu contingut passa a regular-se pel Projecte) i de l'*Ordre per la qual s'estableix el procediment a seguir per l'Institut Balear d'Afers Socials en la tramitació dels expedients per al reconeixement, la declaració i la qualificació del grau de discapacitat, que deroga totalment*. Això no

obstant, consideram necessari completar el títol de l'Ordre per incloure la data i l'òrgan que la va aprovar (Ordre de la consellera de serveis socials, de 13 de juny del 2000).

— Disposició final primera

A través d'aquesta disposició final el Projecte distribueix el seu contingut en dues categories, segons el títol competencial de l'Estatut d'Autonomia de les Illes Balears que habilita al Govern balear a aprovar aquest Projecte de decret:

- Principis generals (d'acord amb l'art.58.3 de l'Estatut): «La secció 1^a del capítol I, relatiu a l'objecte i àmbit d'aplicació, i l'article 41, relatiu al sistema informatiu del Sistema per a l'autonomia i Atenció a la Dependència»)

- I la resta de preceptes d'aquest Decret, que «es dicten d'acord amb la competència exclusiva de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears que li atribueix l'article 30.15 de l'Estatut d'Autonomia de les Illes Balears».

Això no obstant, hem d'advertir aquí, en primer lloc, que és l'article 34 del Projecte sotmès a dictamen i no l'article 41, el que regula el Sistema Informatiu del Sistema per a l'Autonomia i Atenció a la Dependència, per la qual cosa cal corregir aquesta errada material.

Altrament, i més important, tot el capítol II destinat a regular el *Procediment per al reconeixement del grau de discapacitat i de dependència*, des del moment en què regula també el reconeixement conjunt dels dos graus, a instància de l'interessat, a més de regular també el reconeixement només de la situació de la dependència, afecta clarament a una matèria, la dependència, que està contemplada en l'article 70.4 de l'Estatut com a pròpia dels consells insulars, que tenen, per tant, potestat reglamentària. En conseqüència, la potestat del Govern està limitada a establir *principis generals* sobre aquesta matèria i hem de traslladar aquí la nostra doctrina recollida en els nostres anterior dictàmens 114/2010 i 1/2016. En conseqüència, cal també incloure com a principis generals tot el capítol II del Projecte.

III. CONCLUSIONS

1a. La presidenta de les Illes Balears està legitimada per sol·licitar el present dictamen i el Consell Consultiu és competent per emetre'l, amb caràcter preceptiu.

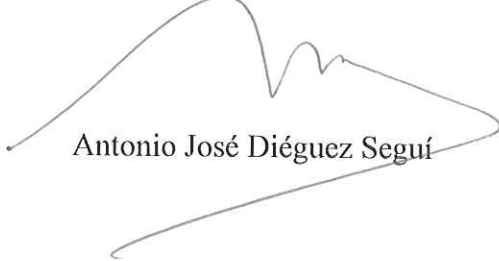
2a. El procediment s'ha tramitat, en línies generals, conforme a dret, a excepció de les deficiències procedimentals que figuren, amb caràcter essencial, en les observacions de la consideració jurídica segona d'aquest dictamen, deficiències que s'han d'esmenar abans que el Consell de Govern aprovi el Decret.

3a. El Govern de les Illes Balears té competència per aprovar aquest Decret de principis generals en els termes d'aquest dictamen.

4a. Les observacions que consten, amb caràcter essencial, en la darrera consideració jurídica del dictamen són substancials per a l'ús de la fórmula ritual «d'acord amb el Consell Consultiu» prevista en la Llei 5/2010, de 16 de juny, reguladora d'aquesta institució.

Palma, 24 d'abril de 2019

El president



Antonio José Diéguez Seguí

La consellera secretària



Maria Ballester Cardell

