



G CONSELLERIA
O EDUCACIÓ
I UNIVERSITAT
B SECRETARIA GENERAL
/

Informe del Departament dels Serveis Jurídics sobre el Projecte de decret pel qual s'estableix el règim d'admissió d'alumnes als centres sostinguts totalment o parcialment amb fons públics de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears

Antecedents

El director general de Planificació, Ordenació i Centres ha tramès al Departament dels Serveis Jurídics de la Secretaria General l'expedient corresponent al Projecte de decret esmentat a l'encapçalament, per tal que d'acord amb el que disposa l'article 46 de la Llei 4/2001, de 14 de març, del Govern de les Illes Balears, s'emeti l'informe jurídic preceptiu.

Fonaments de dret

1. L'Estatut d'Autonomia de les Illes Balears (Llei orgànica 1/2007, de 28 de febrer). En concret, el seu article 36.2 que disposa que correspon a la Comunitat Autònoma la competència de desenvolupament legislatiu i d'execució de l'ensenyament en tota la seva extensió, nivells i graus, modalitats i especialitats, d'acord amb el que disposen l'article 27 i l'article 149.1.30 de la Constitució. De fet, l'apartat anterior d'aquest mateix precepte estatutari ja indica que, en matèria d'ensenyament no universitari, correspon a la Comunitat Autònoma de les Illes Balears la competència exclusiva en la creació, l'organització i el règim dels centres públics.
2. El Reial decret 1876/1997, de 12 de desembre, mitjançant el qual s'efectuà el traspàs de funcions i serveis de l'Administració de l'Estat a la Comunitat Autònoma de les Illes Balears en matèria d'ensenyament no universitari.
3. La Llei orgànica 2/2006, de 3 de maig, d'educació (LOE). En especial, articles 84 a 88 relatius a l'escolarització en centres públics i privats concertats.
4. La Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques.
5. Els articles 38 a 47 de la Llei 4/2001, de 14 de març, del Govern de les Illes Balears, que regula l'exercici de la potestat reglamentària, pel que fa a la denominació de la norma i òrgan competent per aprovar-la, com també el procediment per dur a terme l'elaboració i la reforma de les disposicions administratives de caràcter general (vegeu consideració jurídica primera del present informe).

Consideracions jurídiques

1. Molt recentment s'ha aprovat la Llei del Govern de les Illes Balears, 1/2019, de 15 de gener, que regula en els articles 42 i següents el procediment d'elaboració de disposicions reglamentàries; no obstant (tot seguint la doctrina del Consell Consultiu, vegeu per exemple el dictamen 12/2019) cal entendre que aquests preceptes no resulten aplicables al Projecte de decret que ens ocupa atès que la seva tramitació es va iniciar amb anterioritat a l'entrada en vigor de la Llei 1/2019 (DT 3ª de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques en relació amb la DF 11ª de la Llei 1/2019).
2. L'objecte d'aquest informe, que té caràcter preceptiu (article 46 de la Llei 4/2001, de 14 de març, del Govern de les Illes Balears), és el Projecte de decret pel qual s'estableix el règim d'admissió d'alumnes als centres sostinguts totalment o parcialment amb fons públics de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears.

El Projecte de decret té per objecte *regular el procés i els criteris d'admissió d'alumnat a cada un dels centres docents i etapes sostinguts amb fons públics de les Illes Balears que imparteixin els ensenyaments de segon cicle d'educació infantil, d'educació primària, d'educació secundària obligatòria, batxillerat i educació especial conforme a la Llei orgànica 2/2006, de 3 de maig, d'educació* (art. 1.1 del Projecte de decret).

L'apartat 3 de l'article 1 del Projecte de decret estableix que *l'admissió d'alumnes per cursar ensenyaments de primer cicle d'educació infantil, formació professional, ensenyaments de règim especial i ensenyaments d'adults a centres sostinguts amb fons públic, ha d'atendre la regulació que, en el marc dels principis generals que estableix el present decret, determini a aquests efectes la Conselleria d'Educació i Universitat*.

El Projecte de decret de referència consta d'un preàmbul, 19 articles, 5 disposicions addicionals, 1 disposició derogatòria, 3 disposicions finals i 2 annexos.

L'existència en el decret *in fieri* de criteris complementaris (de configuració autonòmica) fora dels criteris prioritaris (de l'article 84.1 de la LOE) s'ha d'entendre com una fórmula (perfectament legal) de desplegament autonòmic de la normativa bàsica. Per tant, una vegada examinat el

contingut de la norma pretesa, al nostre entendre, es desprèn un ple respecte a l'ordenament jurídic, en especial a la normativa esmentada en els fonaments de dret, com també al principi de jerarquia normativa establert en els articles 9.3 de la Constitució i 128 (apartats 2 i 3) de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques.

3. Des d'un punt de vista competencial, al nostre entendre, no hi ha dubte que el Govern de les Illes Balears té potestat reglamentària en aquesta matèria, l'admissió d'alumnes en els centres docents sostinguts amb fons públics. I, en virtut d'això, el rang normatiu elegit (el de decret) és el correcte, d'acord amb l'article 38 de la Llei balear 4/2001, de 14 de març. De fet, es tracta d'un reglament executiu que desplega la Llei orgànica 2/2006, de 3 de maig, en virtut de l'habilitació a les administracions educatives que, tant de forma expressa (al llarg de l'articulat i, particularment, en l'article 84.1 de la LOE) com de forma genèrica (disposició final sisena), conté la Llei estatal esmentada.
4. Pel que fa a la tramitació del procediment, entenem que bàsicament s'ha seguit el que disposen les normes legals d'aplicació (vegeu fonament de dret núm. 4 i consideració jurídica primera del present informe), ja que consta a l'expedient:
 - Que s'ha fet el tràmit de consulta prèvia mitjançant la publicació del Projecte de decret de referència a la pàgina de *Participació Ciutadana* de la CAIB (vegeu el certificat de 21 de març de 2018 que consta a l'expedient com a document núm. 3).
 - Memòria de l'anàlisi de l'impacte normatiu sobre la proposta d'elaboració del Projecte de decret de referència del director general de Planificació, Ordenació i Centres de 5 d'abril de 2018. Conté els següents apartats: la justificació de l'oportunitat de la regulació; l'adequació de les mesures proposades als fins perseguits; el marc normatiu; la relació de disposicions afectades; la taula de vigències; l'informe econòmic i l'estudi de les càrregues administratives.

Dita memòria es completa amb les avaluacions que l'esmentat director general fa en data 15 de febrer de 2019 de l'impacte del Projecte de decret de referència sobre el col·lectiu LGTBI i sobre la infància, l'adolescència i la família.

- La Resolució del conseller d'Educació i Universitat de 12 d'abril de 2018 per la qual s'ordena l'inici de l'expedient per elaborar el decret de referència, tot designant el director general de Planificació, Ordenació i Centres com a responsable de la seva tramitació.
- El tràmit d'audiència s'ha complert mitjançant la tramesa del Projecte de decret de referència a tots els òrgans, ens i entitats que consten a l'expedient; i al Consell Escolar de les Illes Balears (CEIB), en el qual participen tots els sectors socials i administracions públiques afectats en la programació general de l'ensenyament no universitari a l'àmbit de les Illes Balears, per la qual cosa esdevé l'òrgan idoni per dur a terme aquest tràmit essencial de participació ciutadana i d'altres administracions en l'elaboració de les disposicions administratives autonòmiques de caràcter general en matèria educativa.

Pel que fa a la participació del CEIB cal assenyalar que aquest va emetre l'informe 7/2018, de 16 de novembre de 2018.

- A més, s'ha dut a terme el tràmit d'informació pública mitjançant anunci en el BOIB núm. 83, de 5 de juliol de 2018
 - D'acord amb l'article 5.3 de la Llei 11/2016, de 28 de juliol, d'igualtat de dones i homes consta a l'expedient l'informe d'avaluació d'impacte de gènere emès per l'Institut Balear de la Dona en data 31 de juliol de 2018.
5. Per la seva banda, la valoració de les al·legacions presentades al Projecte de decret de referència s'ha dut a terme mitjançant els informes de dates 27 de setembre de 2018 (doc. 75), 4 de febrer de 2019 (doc. 79) i 3 informes de 15 de febrer de 2019 (docs. 80, 81 i 82). Tot ells signats pel director general de Planificació, Ordenació i Centres i pel secretari general de la Conselleria d'Educació i Universitat, llevat del primer (doc. 75) que fou signat pel cap del Departament de Planificació i Centres amb el vist i plau del director general instructor.
 6. L'article 7 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern estableix una obligació de transparència administrativa a les administracions públiques consistent en la publicació dels projectes de reglament la iniciativa dels quals els correspongui (lletra c), així com les memòries i informes que conformin els expedients d'elaboració dels textos normatius (lletra d). En aquest sentit consta a l'expedient (doc. 85) la fitxa d'informació sobre l'elaboració de normativa per a la seva

publicació a l'apartat "Transparència" (DG de Transparència i Bon Govern). No obstant, vegeu lletra e) de la consideració jurídica vuitena del present informe.

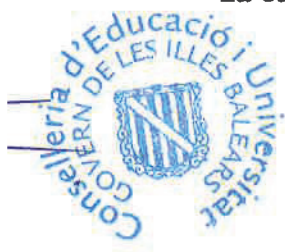
7. D'acord amb el que disposa l'article 18.7 de la Llei 5/2010, de 16 de juny, reguladora del Consell Consultiu de les Illes Balears, s'ha de sotmetre el Projecte de decret de referència al dictamen preceptiu del Consell Consultiu.
8. Observacions.
 - a) En el Projecte de decret on diu *Exposició de motius*; ha de dir *Preàmbul* (vegeu art. 129.1 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques).
En la redacció del preàmbul s'ha de donar compliment a allò indicat a l'art. 129.1 *in fine* de la Llei 39/2015.
A més, en el darrer paràgraf del preàmbul del Projecte de decret de referència s'ha de fer constar la fórmula "d'acord amb el Consell Consultiu/oït el Consell Consultiu". En el text del decret que finalment s'aprovi s'optarà per una o altra fórmula, segons si el decret s'adopta conforme al seu dictamen o se n'aparta (art. 4.3 de la Llei 5/2010, de 16 de juny, reguladora del Consell Consultiu de les Illes Balears).
 - b) A l'article 5.2 del Projecte de decret cal completar les referències del Decrets que s'hi esmenten amb les seves dates i títols, respectivament.
 - c) Atès que l'expressió de l'organització administrativa ha de ser de present, és a dir, la vigent en el moment d'aprovar-se la norma, s'ha d'indicar quina és la *direcció general responsable* que s'esmenta a l'article 9.2 del Projecte de decret. D'igual manera s'ha d'actuar amb l'*òrgan competent del centre* esmentat a l'article 14.3.b) del Projecte de decret i amb la *direcció general competent* citada a l'annex I, Criteris Complementaries (apartat V).
 - d) Cal completar l'expedient amb la incorporació de les consideracions presentades pel Servei d'Atenció a la Diversitat de la Conselleria d'Educació i Universitat. Dites consideracions s'han valorat al punt 4 de l'informe de 15 de febrer de 2019 (doc. 81), però que no consten a l'expedient tramès.
 - e) Es recorda que, segons la lletra d) de l'article 7 de l'esmentada Llei 19/2013, de 9 de desembre, també s'ha de publicar a la web l'informe emès pel Servei Jurídic, abans d'enviar l'expedient al Consell Consultiu.
 - f) D'acord amb l'article 26.3 del Decret 24/2003, de 28 de març, pel qual s'aprova el Reglament orgànic del Consell Consultiu de les Illes Balears, l'expedient del Projecte de decret de referència haurà de comptar amb dues còpies autoritzades del projecte.

Conclusió

El Departament dels Serveis Jurídics de la Conselleria d'Educació i Universitat emet informe favorable sobre el text del Projecte de decret de referència, sempre que es tinguin en compte les observacions fetes en la consideració jurídica vuitena d'aquest informe i sense perjudici del que resulti del dictamen preceptiu del Consell Consultiu de les Illes Balears.

Palma, 6 de març de 2019

El cap del Servei Jurídic

Vist i plau

La cap del Departament dels Serveis Jurídics



[Illegible text]