



Informe del Departament dels Serveis Jurídics sobre el Projecte d'ordre del conseller d'Educació i Universitat per la qual es regula l'activitat dels docents mentors i el seu nomenament en l'àmbit del sistema educatiu no universitari de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears

Antecedents

El director general d'Innovació i Comunitat Educativa ha tramès a la Secretaria General l'expedient corresponent al Projecte d'ordre esmentat a l'encapçalament, perquè el Departament dels Serveis Jurídics emeti, d'acord amb el que disposa l'article 46 de la Llei 4/2001, de 14 de març, del Govern de les Illes Balears, 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 (Ensenyament), que disposa en el seu primer apartat que, en matèria d'ensenyament no universitari, correspon a la Comunitat Autònoma, entre d'altres aspectes, la formació i perfeccionament del personal docent.
2. La Llei orgànica 2/2006, de 3 de maig, d'educació. Articles 90 i 104.1 relatius als reconeixements i recolzament dels professors.
3. La Llei orgànica 8/2013, de 9 de desembre, per a la millora de la qualitat educativa, que estableix en el seu preàmbul II que la transformació de l'educació no depèn només del sistema educatiu. És tota la societat la que ha d'assumir un paper actiu.
4. El Decret 41/2016, de 15 de juliol, pel qual es regula la formació permanent del professorat de l'ensenyament no universitari de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, que en el seu articulat estableix la possibilitat de col·laboració dels centres docents i del seu professorat per al desenvolupament d'aspectes relacionats amb la formació del professorat.
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.

Consideracions jurídiques

1. 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 d'ordre del conseller d'Educació i Universitat per la qual es regula l'activitat dels docents mentors i el seu nomenament en l'àmbit del sistema educatiu no universitari de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears.

El projecte d'ordre té per objecte regular la figura del docent mentor i el procediment per al seu nomenament en l'àmbit del sistema educatiu no universitari de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears.

La finalitat d'aquesta ordre és reconèixer el potencial humà i la col·laboració generosa del docent jubilat, així com aprofitar els coneixements i l'excel·lent trajectòria pedagògica, innovadora i investigadora de l'esmentat docent, que aportarà un valor afegit a la formació permanent del professorat, referit preferentment als processos d'inclusió, qualitat, investigació i innovació educativa del centre

El Projecte d'ordre de referència consta d'un preàmbul, 9 articles i dues disposicions finals.

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.

2. Des d'un punt de vista competencial, d'acord amb el que estableix l'article 38.2.b) de la Llei 4/2001, de 14 de març, del Govern de les Illes Balears, el conseller d'Educació i Universitat té competència per a dictar l'ordre *in fieri*, atesa l'habilitació que consta en el Decret 41/2016, de 15 de juliol, pel qual es regula la formació permanent del professorat de l'ensenyament no universitari de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears. En l'esmentat Decret, en la seva disposició final primera, s'autoritza al titular d'aquesta Conselleria per a dictar les disposicions necessàries per al seu desenvolupament.
3. Pel que fa a la tramitació del procediment, entenem que bàsicament s'ha seguit el que disposen les normes legals d'aplicació (sense perjudici d'allò

indicat en la consideració jurídica sisena del present informe), ja que consta a l'expedient:

- Una memòria justificativa sobre la necessitat d'elaborar l'ordre de referència, signada per la cap del Servei de Comunitat Educativa amb el vist i plau del director general d'Innovació i Comunitat Educativa de 13 de juny de 2018.
- La Resolució del conseller d'Educació i Universitat de 13 de juny de 2018 per la qual s'ordena l'inici del procediment de redacció de l'ordre de referència, tot designant el director general d'Innovació i Comunitat Educativa com a responsable d'aquest procediment.
- En aquest punt, seguint la doctrina del Consell Consultiu, cal indicar que a la llum de la Sentència del Tribunal Constitucional de 24 de maig de 2018 que declara parcialment la inconstitucionalitat de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, perquè considera, en general, que el legislador estatal ordinari no té competència per a distribuir poders normatius entre institucions autonòmiques i per assignar o limitar la potestat reglamentària de les Comunitats Autònomes, s'ha de tenir en compte que no resulta exigible a les CCAA la publicació de les seves iniciatives normatives en el Pla Anual Normatiu previst a l'article 132 de la LPAC, atès que aquest precepte es declara inconstitucional i, respecte al tràmit de consulta prèvia, regulat a l'article 133, aquest tràmit seguirà essent exigible a les CCAA, si bé no en els mateixos termes que disposa l'esmentat precepte (que només s'aplicarà a l'Estat).
Així les coses, consta a l'expedient un informe de la cap del Servei de Comunitat Educativa de 13 de juny de 2018 que conclou justificada l'omissió del tràmit de consulta prèvia (en el cas que ens ocupa) d'acord amb el segon paràgraf de l'article 133.4 de la LPAC.
- Consta a l'expedient un *Estudi de les càrregues administratives* de data 14 de juny de 2018 signat pel director general d'Innovació i Comunitat Educativa. Vegeu, no obstant, allò indicat en la consideració jurídica sisena (lletra a) del present informe.
- Així mateix, consta a l'expedient un *Estudi econòmic* del secretari general relatiu a l'esborrany d'ordre de referència de data 15 de juny de 2018.

- El tràmit d'audiència s'ha complert mitjançant la tramesa del Projecte d'ordre de referència a tots els òrgans, ens i entitats que consten a l'expedient.
 - A més, s'ha dut a terme el tràmit d'informació pública mitjançant anunci en el BOIB núm. 84, de 7 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 25 de juliol de 2018.
 - Així mateix, s'ha realitzat la preceptiva consulta al Consell Escolar de les Illes Balears (CEIB), d'acord amb l'article 6 del Decret legislatiu 112/2001, de 7 de setembre, mitjançant el qual s'aprova el text refós de la Llei de consells escolars de les Illes Balear, el qual ha emès l'informe 8/2018, de 15 de novembre de 2018.
4. Per la seva banda, la valoració de les al·legacions, observacions i suggeriments presentats al projecte d'Ordre (manco les aportacions fetes pel CEIB) s'ha dut a terme mitjançant un informe de data 29 d'agost de 2018 signat per la cap del Servei de Comunitat Educativa amb el vist i plau del director general d'Innovació i Comunitat Educativa. Vegeu, no obstant, allò indicat en la consideració jurídica sisena (lletra c) del present informe.
 5. 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 d'ordre de referència al dictamen preceptiu del Consell Consultiu.
 6. Observacions.
 - a) Entenem adient revisar el contingut de l'Estudi de càrregues administratives que consta a l'expedient, atès que (tot i que formalment s'adequa a la *Guia d'elaboració* dictada per la Conselleria d'Administracions Públiques l'abril de 2012) s'indica que el projecte d'ordre *no regula cap procediment que comporti càrregues administratives per als destinataris*, quan el projecte d'ordre conté procediments (selecció i pròrroga, arts. 5 i 7, respectivament) que estableixen càrregues pels interessats (documentació a presentar juntament amb la sol·licitud, art. 4).
 - b) Cal incorporar a l'expedient les avaluacions d'impacte del projecte d'ordre sobre la infància, l'adolescència i la família, d'acord amb l'article 22 de la

Llei orgànica 1/1996, de 15 de gener, de protecció jurídica del menor que estableix que els informes d'anàlisi d'impacte normatiu que s'hagin d'adjuntar als avantprojectes de llei i als projectes de reglaments han d'incloure l'impacte de la normativa en la infància. Per la seva banda, la disposició addicional desena de la Llei 40/2003, de 18 de novembre, de protecció a les famílies nombroses, exigeix que en els informes d'anàlisi d'impacte normatiu que s'han d'adjuntar als avantprojectes de llei i als projectes de reglament s'ha d'incloure l'impacte de la normativa en la família.

Així mateix, s'ha d'incorporar a l'expedient l'avaluació de l'impacte del projecte d'ordre sobre les lesbianes, els gais, els transsexuals, els bisexuals i els intersexuals, d'acord amb l'article 32 de la Llei 8/2016, de 30 de maig, que per garantir els drets i llibertats dels esmentats col·lectius i per erradicar la LGTBI fòbia estableix que les administracions públiques de les Illes Balears han d'incorporar l'avaluació d'impacte sobre l'orientació sexual i identitat de gènere en el desenvolupament de les seves competències, per garantir la integració del principi d'igualtat i no discriminació de les persones LGTBI, sobre totes les disposicions legals i reglamentàries que s'impulsen dins el territori de la Comunitat Autònoma.

- c) Per tal de donar compliment a l'article 46.2 de la Llei 4/2001, de 14 de març, del Govern de les Illes Balears les al·legacions, observacions i suggeriments presentats al projecte d'ordre s'han de valorar mitjançant informe que han de signar conjuntament el director general d'Innovació i Comunitat Educativa i el secretari general de la Conselleria d'Educació i Universitat. Per tant, cal que l'informe de valoració tramès (citat en la consideració jurídica quarta) sigui signat pels càrrecs esmentats, tot incorporant també la valoració de les aportacions fetes pel CEIB.
- d) Cal ordenar cronològicament la documentació obrant a l'expedient, foliar dita documentació i incorporar un índex. A més, 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 d'ordre 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 d'ordre de referència, sempre que es

tinguin en compte les observacions fetes en la consideració jurídica sisena d'aquest informe i sense perjudici del que resulti del dictamen preceptiu del Consell Consultiu de les Illes Balears.

Palma, 27 de novembre de 2018

Vist i plau

El cap del Servei Jurídic

La cap del Departament dels Serveis Jurídics







Informe de la Secretaria General sobre el projecte d'ordre del conseller d'Educació i Universitat per la qual es regula l'activitat dels docents mentors i el seu nomenament en l'àmbit del sistema educatiu no universitari de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears

S'ha tramitat l'expedient d'elaboració del projecte d'ordre del conseller d'Educació i Universitat per la qual es regula l'activitat dels docents mentors i el seu nomenament en l'àmbit del sistema educatiu no universitari de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears.

Atès que correspon a aquesta Secretaria General emetre'n l'informe preceptiu, d'acord amb el que disposa l'article 46.2 de la Llei 4/2001, de 14 de març, del Govern de les Illes Balears, inform el següent:

1. El projecte d'ordre té per objecte regular la figura del docent mentor i el procediment per al seu nomenament en l'àmbit del sistema educatiu no universitari de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears.

La finalitat d'aquesta ordre és reconèixer el potencial humà i la col·laboració generosa del docent jubilat, així com aprofitar els coneixements i l'excel·lent trajectòria pedagògica, innovadora i investigadora de l'esmentat docent, que aportarà un valor afegit a la formació permanent del professorat, referit preferentment als processos d'inclusió, qualitat, investigació i innovació educativa del centre.

El Projecte d'ordre de referència consta d'un preàmbul, 9 articles i dues disposicions finals.

2. El marc normatiu on s'insereix aquesta proposta normativa és, bàsicament, el següent:
 - a) L'Estatut d'Autonomia de les Illes Balears (Llei orgànica 1/2007, de 28 de febrer). En concret, el seu article 36 (Ensenyament), que disposa en el seu primer apartat que, en matèria d'ensenyament no universitari, correspon a la Comunitat Autònoma, entre d'altres aspectes, la formació i perfeccionament del personal docent.
 - b) La Llei orgànica 2/2006, de 3 de maig, d'educació. Articles 90 i 104.1 relatius als reconeixements i recolzament dels professors.
 - c) La Llei orgànica 8/2013, de 9 de desembre, per a la millora de la qualitat educativa, que estableix en el seu preàmbul II que la transformació de

l'educació no depèn només del sistema educatiu. És tota la societat la que ha d'assumir un paper actiu.

- d) El Decret 41/2016, de 15 de juliol, pel qual es regula la formació permanent del professorat de l'ensenyament no universitari de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, que en el seu articulat estableix la possibilitat de col·laboració dels centres docents i del seu professorat per al desenvolupament d'aspectes relacionats amb la formació del professorat.
 - e) 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.
3. Pel que fa a la correcta tramitació del procediment, amb caràcter general s'ha seguit els que disposen els articles 42 i següents de la Llei 4/2001, de 14 de març, del Govern de les Illes Balears. L'anterior s'indica sense perjudici de què cal tenir en compte les observacions que figuren a la consideració jurídica sisena de l'informe que, en relació al projecte d'ordre de referència, ha emès el Departament dels Serveis Jurídics en data 27 de novembre de 2018. Així doncs, consten a l'expedient:
- Una memòria justificativa sobre la necessitat d'elaborar l'ordre de referència, signada per la cap del Servei de Comunitat Educativa amb el vist i plau del director general d'Innovació i Comunitat Educativa de 13 de juny de 2018.
 - La Resolució del conseller d'Educació i Universitat de 13 de juny de 2018 per la qual s'ordena l'inici del procediment de redacció de l'ordre de referència, tot designant el director general d'Innovació i Comunitat Educativa com a responsable d'aquest procediment.
 - En aquest punt, seguint la doctrina del Consell Consultiu, cal indicar que a la llum de la Sentència del Tribunal Constitucional de 24 de maig de 2018 que declara parcialment la inconstitucionalitat de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, perquè considera, en general, que el legislador estatal ordinari no té competència per a distribuir poders normatius entre institucions autonòmiques i per assignar o limitar la potestat reglamentària de les Comunitats Autònomes, s'ha de tenir en compte que no resulta exigible a les CCAA la publicació de les seves iniciatives normatives en el Pla Anual Normatiu previst a l'article 132 de la LPAC,

atès que aquest precepte es declara inconstitucional i, respecte al tràmit de consulta prèvia, regulat a l'article 133, aquest tràmit seguirà essent exigible a les CCAA, si bé no en els mateixos termes que disposa l'esmentat precepte (que només s'aplicarà a l'Estat).

Així les coses, consta a l'expedient un informe de la cap del Servei de Comunitat Educativa de 13 de juny de 2018 que conclou justificada l'omissió del tràmit de consulta prèvia (en el cas que ens ocupa) d'acord amb el segon paràgraf de l'article 133.4 de la LPAC.

- Consta a l'expedient un *Estudi de les càrregues administratives* de data 14 de juny de 2018 signat pel director general d'Innovació i Comunitat Educativa. Cal, no obstant, tenir en compte allò indicat en la consideració jurídica sisena (lletra a) de l'informe jurídic dalt esmentat.
 - Així mateix, consta a l'expedient un *Estudi econòmic* del secretari general relatiu a l'esborrany d'ordre de referència de data 15 de juny de 2018.
 - El tràmit d'audiència s'ha complert mitjançant la tramesa del Projecte d'ordre de referència a tots els òrgans, ens i entitats que consten a l'expedient.
 - A més, s'ha dut a terme el tràmit d'informació pública mitjançant anunci en el BOIB núm. 84, de 7 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 25 de juliol de 2018.
 - Així mateix, s'ha realitzat la preceptiva consulta al Consell Escolar de les Illes Balears (CEIB), d'acord amb l'article 6 del Decret legislatiu 112/2001, de 7 de setembre, mitjançant el qual s'aprova el text refós de la Llei de consells escolars de les Illes Balear, el qual ha emès l'informe 8/2018, de 15 de novembre de 2018.
4. Per la seva banda, la valoració de les al·legacions, observacions i suggeriments presentats al projecte d'Ordre (manco les aportacions fetes pel CEIB) s'ha dut a terme mitjançant un informe de data 29 d'agost de 2018 signat per la cap del Servei de Comunitat Educativa amb el vist i plau del director general d'Innovació i Comunitat Educativa. Cal, no obstant, tenir en compte allò indicat en la consideració jurídica sisena (lletra c) de l'informe jurídic dalt esmentat.

5. Consta a l'expedient el citat informe del Departament dels Serveis Jurídics de data 27 de novembre de 2018 que assenyala la necessitat de sotmetre el Projecte d'ordre de referència al dictamen preceptiu del Consell Consultiu, 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 (consideració jurídica cinquena).

A més, l'esmentat informe jurídic conté una sèrie d'observacions (consideració jurídica sisena) que cal esmenar.

L'esmena de dites observacions s'ha d'acreditar a l'expedient mitjançant un informe de la Direcció General instructora.

Conclusió

La Secretaria General de la Conselleria d'Educació i Universitat emet informe favorable sobre el projecte d'ordre de referència, atès que la seva tramitació s'ha dut a terme d'acord amb la normativa aplicable, sempre i quan s'esmenin les observacions que consten a la consideració jurídica sisena de l'informe del Departament dels Serveis Jurídics de data 27 de novembre de 2018.

Palma, 27 de novembre de 2018

El secretari general



Francesc Gálvez Capellà