



Secció III. Altres disposicions i actes administratius

ADMINISTRACIÓ DE LA COMUNITAT AUTÒNOMA

CONSELLERIA D'EDUCACIÓ, CULTURA I UNIVERSITATS

15679

Resolució de la consellera d'Educació, Cultura i Universitats de 9 de setembre de 2014 per la qual s'estableixen els serveis mínims a l'àmbit del personal docent públic no universitari, amb motiu de la vaga indefinida convocada a partir de dia 16 de setembre de 2013

Antecedents de fet

1. Els sindicats STEI i FE-CCOO de les Illes Balears, presents a la Mesa Sectorial d'Educació, varen convocar vaga indefinida a partir de dia 16 de setembre de 2013 que afectava als docents de l'ensenyament públic no universitari de les Illes Balears.

2. Com a conseqüència d'aquesta convocatòria es va dictar la Resolució de la consellera d'Educació, Cultura i Universitats de 10 de setembre de 2013 (BOIB núm. 126, de 12 de setembre) per la qual s'estableixen els serveis mínims a l'àmbit del personal docent públic no universitari, amb motiu de la vaga indefinida convocada a partir de dia 16 de setembre de 2013.

3. Contra la Resolució esmentada al paràgraf anterior, es va interposar un recurs contenciós administratiu davant el Tribunal Superior de Justícia de les Illes Balears, el qual va dictar la sentència núm. 403 de 16 de juliol de 2014, que va estimar el recurs contenciós administratiu presentat i es van declarar inadequats a l'ordenament jurídic els actes administratius impugnats, atesa la manca de motivació dels serveis mínims que es van adoptar, independentment dels seus percentatges.

Atès el caràcter indefinit de la vaga que va començar el dia 16 de setembre de 2013 i que a hores d'ara continua vigent, es fa necessari dictar una nova resolució per tal d'adequar a l'ordenament jurídic la regulació dels serveis mínims en l'àmbit del personal docent públic no universitari.

Consideracions jurídiques

1. El Decret 16/1985, de 21 de febrer, d'establiment de serveis mínims de l'Administració de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, (BOCAIB núm. 7, de 10 de març de 1985) estableix que el dret a la vaga del personal al servei de l'Administració de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, s'ha de considerar condicionat pel manteniment dels serveis essencials als diferents centres i dependències d'aquesta a la vegada que faculta als titulars de les diverses Conselleries del Govern Balear perquè determinin els serveis mínims i el personal necessari per a assegurar la prestació dels serveis esmentats dins l'àmbit dels Departaments respectius.

2. El dret fonamental a la vaga està subjecte a limitacions i restriccions en el seu exercici derivades de la seva connexió amb altres llibertats, drets o bens constitucionalment protegits. La mateixa Constitució Espanyola, a l'article 28.2, estableix expressament que "la llei que reguli l'exercici d'aquest dret establirà les garanties precises per assegurar el manteniment dels serveis essencials de la comunitat", i a l'article 27 reconeix el dret fonamental a l'educació. Els termes de l'exercici del dret de vaga està regulat en el Reial Decret -Llei 17/1997, de 4 de març, sobre relacions de treball.

L'Administració de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears presta una sèrie de serveis públics que han de ser considerats com a essencials per a la comunitat, trobant-se entre ells el servei públic educatiu per tractar-se d'un interès constitucionalment protegit que no pot quedar paralitzat en el seu funcionament per l'exercici del dret de vaga.

Per això, resulta obligat harmonitzar l'interès general i el dret de vaga mitjançant l'adopció de les mesures necessàries per assegurar el funcionament d'aquells serveis que, limitant el menys possible el contingut d'aquest dret, siguin alhora suficients per a garantir les activitats de caràcter essencial per als interessos de l'Administració Pública de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears.

3. Vista la convocatòria de vaga, que s'estén de manera indefinida des del dia 16 de setembre de 2013 i atès que la mateixa no ha estat a hores d'ara desconvocada, queda palesa la necessitat de determinar el nombre d'efectius que han de prestar els serveis mínims per tal de preservar el servei públic educatiu.

4. Així, el seguiment de la vaga convocada sense la determinació d'una prestació mínima d'aquest servei públic educatiu, podria generar perjudicis a l'interès general, entès aquest com el dret de l'alumnat a no experimentar interrupcions en la continuïtat de la seva recepció de coneixements acadèmics impartits pel col·lectiu docent al servei de la Comunitat Autònoma.





Per això, s'estima que aquesta lesió a l'interès general convertiria en essencial l'activitat docent necessària per tal de poder garantir, en aquest període, el dret a la formació i avaluació dels alumnes.

5. La doctrina del Tribunal Constitucional en relació amb les normes reglamentàries que fixin serveis mínims és recollida en la Sentència d'aquest Alt Tribunal núm. 8/1992, de 16 de gener, en la qual, entre d'altres, s'expressa el següent criteri a tenir en compte *"la decisió ha de ser motivada, i la motivació s'ha d'exterioritzar de manera que els destinataris coneguin les raons per les quals el seu dret és restringit, en la forma i amb l'abast en què ho ha estat, i els interessos que es tracta de protegir amb això, exigint, en definitiva, la motivació dels actes de restricció dels drets i la proporcionalitat de les mesures adoptades"*.

De conformitat amb l'esmentada Sentència del Tribunal Constitucional, en la qual es recull la més àmplia jurisprudència constitucional, un altre dels criteris a tenir en compte en l'adopció de les mesures que garanteixin el manteniment dels serveis essencials, és el que obliga a ponderar l'extensió territorial i personal; en el present cas, la totalitat del personal docent de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears és de més de 11.000 professionals, amb 352 centres educatius públics i més de 140.000 alumnes que veuen satisfet el seu dret fonamental a l'educació en els mateixos, havent d'existir "una raonable proporció" entre els sacrificis que s'imposin als treballadors que hagin decidit fer vaga i els que pateixin els usuaris d'aquells (entenent per tals tant a alumnes com a pares); per tant, s'entén que l'interès i la comunitat han de ser pertorbats per la vaga només fins a extrems raonables, sense que l'exercici del dret a la vaga ocasioni o pugui ocasionar un mal més greu que el que els treballadors que fan vaga pateixen i que hagi d'afrontar la comunitat sencera, com a destinatària d'aquests serveis essencials.

6. En primer lloc i tenint en compte la identificació dels interessos que es poden veure afectats per la vaga, i prenent com a referència les dades del maig de 2014, s'ha de dir que pel que respecta al dret inherent al dret a la vaga, el nombre total de professorat que hipotèticament pot fer vaga és de aproximadament 11.393 docents. Per altra banda, el número total d'alumnes que es podrien veure afectats per la vaga és de aproximadament 140.358.

En segon lloc, i pel que fa als factors i criteris que han estat utilitzats per arribar al concret resultat plasmat en la present Resolució per la qual s'estableixen els serveis mínims, s'ha de dir que la justificació per establir els serveis mínims ve donada pel caràcter indefinit de la vaga i per la necessitat de garantir:

- a. El dret a l'educació de l'alumnat.
- b. El dret dels pares de l'alumnat menor d'edat a l'exercici de la seva activitat laboral, per coincidir les jornades de vaga amb dies feiners.
- c. El dret al treball del professorat dels centres docents que no secundin la vaga.
- d. El dret al treball del personal no docent destinat als centres.
- e. El compliment de les normes mínimes de convivència als centres educatius.

7. A més de tot això, s'ha de remarcar que els centres d'ensenyament afectats per la convocatòria de vaga esmentada, escolaritzen alumnes de 3 a 6 anys en Educació Infantil, alumnes de 6 a 12 anys en Educació Primària i de 12 anys endavant a centres d'Educació Secundària, Formació Professional i Règim Especial, i dins aquests centres es troben alumnes amb necessitats educatives especials (NEE), que varien des d'aquells que necessiten adaptacions no significatives, els que necessiten adaptacions significatives, i els que estan escolaritzats en aules UEECO (Unitat Educativa Específica en Centre Ordinari).

Les edats primerenques i/o necessitats educatives especials dels centres esmentats en el paràgraf anterior, afegeixen a les tasques de formació del personal docent altres notablement importants de cura i d'especial dedicació, on la tutela d'una única unitat requereix d'una constant atenció per part del professorat assignat a la mateixa.

Amb caràcter general, l'article 39 de la Constitució Espanyola estableix una protecció especial als menors d'edat. D'una manera més específica, l'article 12.2 del Decret 121/2010, de 10 de desembre, pel qual s'estableixen els drets i els deures dels alumnes i les normes de convivència als centres docents no universitaris sostinguts amb fons públics de les Illes Balears, els alumnes tenen dret a dur a terme la seva activitat acadèmica en condicions de seguretat i higiene.

Per tant, el servei essencial de l'educació no es redueix exclusivament a l'activitat docent, al realitzar-se juntament amb ella les funcions de vigilància i cura de l'alumnat menor d'edat que assisteix al centre públic, i que té dret a desenvolupar la seva activitat acadèmica en les degudes condicions de seguretat i higiene, essent responsabilitat ineludible de l'Administració Educativa la protecció de tal dret, que és una part indivisible del dret a l'Educació.

8. Vist tot l'exposat, és obvi que la vaga anunciada incideix directament en la prestació d'un servei públic essencial: l'educatiu, estretament vinculat al dret fonamental a l'educació, per la qual cosa es fa necessari determinar els serveis mínims a complir i el personal docent adscrit a aquesta Conselleria d'Educació, Cultura i Universitats que haurà d'atendre els mateixos durant la vaga convocada, essent competència d'aquesta Conselleria l'assegurament de la tutela, la cura, la docència i l'avaluació corresponents envers els alumnes dels diferents centres educatius de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears.

La convocatòria de vaga anunciada afecta 220 Centres d'Educació Infantil i Primària i a 132 Centres dels restants ensenyaments. Això suposa



que per a l'àmbit de l'educació infantil i primària es puguin veure afectats aproximadament 65.173 alumnes, essent el nombre d'alumnes dels restants ensenyaments de 75.185 aproximadament.

Aquestes dades posen de manifest l'elevada incidència que el seguiment de la vaga anunciada podrà tenir en el servei públic educatiu en general, i en els Centres d'Educació Infantil i Primària en especial.

Per totes aquestes circumstàncies, com ara el nombre d'alumnes afectats, així com, entre d'altres, la durada i forma de desenvolupament de la vaga, aconsellen, per tal de protegir el dret fonamental a l'educació, fixar els serveis mínims en els centres docents.

En aquest sentit, la determinació de serveis mínims que estableix l'annex no pretén ni s'acosta, si més no, a garantir el funcionament del servei, sinó merament tracta de reduir o pal·liar les conseqüències que infringeix la vaga convocada al servei públic essencial educatiu, i en relació amb uns centres en què les funcions de l'Administració educativa s'estenen no només a l'àmbit de l'ensenyament, sinó també al de la tutela i cura de l'alumnat.

9. Per tot això, i d'acord amb el que estableix l'article 2 del Decret 16/1985, de 21 de febrer, d'establiment de serveis mínims de l'Administració de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, oït el Comitè de Vaga en la fixació dels serveis mínims proposats i d'acord amb les competències que tenc conferides, dict la següent

Resolució

1.Determinar els serveis mínims per garantir els serveis essencials en centres docents públics d'ensenyament no universitari de les Illes Balears afectats per la vaga indefinida que es va convocar a partir de dia 16 de setembre de 2013, que són els relacionats a l'annex d'aquesta Resolució.

2.Advertir que aquests serveis mínims seran d'obligat compliment fins que la vaga sigui desconvocada i que l' incompliment de l'obligació d'atendre els serveis mínims essencials serà sancionat d'acord amb el que preveu la normativa vigent.

3.Autoritzar el director general de Planificació, Infraestructures Educatives i Recursos Humans per a que dicti les instruccions necessàries per aplicar aquesta Resolució.

4.Ordenar la publicació d'aquesta Resolució en el *Butlletí Oficial de les Illes Balears* amb efectes el mateix dia de la seva publicació.

Interposició de recursos

Contra aquesta Resolució, que exhaureix la via administrativa, es pot interposar un recurs potestatiu de reposició davant la consellera d'Educació, Cultura i Universitats en el termini d'un mes, comptador des de l'endemà de la publicació d'aquesta Resolució, d'acord amb els articles 116 i 117 de la Llei 30/1992, de 26 de novembre, de règim jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu comú, i amb l'article 57 de la Llei 3/2003, de 26 de març, de règim jurídic de l'Administració de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears.

També es pot interposar directament un recurs contenciós administratiu davant el Jutjat Contenciós Administratiu de Palma en el termini de dos mesos, comptadors des de l'endemà de la publicació d'aquesta Resolució, d'acord amb els articles 8 i 46 de la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la Jurisdicció Contenciosa Administrativa, o en el termini de deu dies per al procediment previst a l'article 114 i següents de la Llei esmentada.

Palma, 9 de setembre de 2014

La Consellera d'Educació Cultura i Universitats

Joana Maria Camps Bosch



**ANNEX****SERVEIS MÍNIMS PEL PERSONAL DOCENT PÚBLIC NO UNIVERSITARI AL SERVEI DE L'ADMINISTRACIÓ PÚBLICA AUTONÒMICA, DURANT LA VAGA INDEFINIDA CONVOCADA A PARTIR DE DIA 16 DE SETEMBRE DE 2013**

Article primer. Els serveis mínims per al personal docent públic no universitari, inclòs en la convocatòria de vaga indefinida a partir de dia 16 de setembre de 2013, i en els centres públics dependents de la Conselleria d'Educació, Cultura i Universitats, són els següents:

A TOTS ELS CENTRES EDUCATIUS:

- El/la director/a com a responsable del personal i representant de l'Administració educativa al centre docent, així com per garantir el compliment de la normativa vigent.
- El/la secretari/ària per tenir entre les seves funcions col·laborar amb el/la director/a en les tasques precises d'organització del personal d'administració i serveis, així com per expedir les certificacions que es sol·licitin.

CENTRES D'EDUCACIÓ INFANTIL I PRIMÀRIA I CENTRES D'EDUCACIÓ ESPECIAL: el 30% del personal docent destinat al centre.

Atès l'edat de l'alumnat d'educació infantil i primària i que alguns inicien per primera vegada la seva escolarització i necessiten un període d'adaptació s'exigeix uns serveis mínims que permetin garantir una atenció permanent.

Dins aquest còmput, i atenent l'exigència d'uns serveis mínims que permetin atendre l'alumnat amb necessitats de suport educatiu, s'ha d'incloure un docent de l'equip de suport.

En els centres unitaris, a efectes d'aquest còmput, el director i el secretari computen com un docent més.

CENTRES D'EDUCACIÓ SECUNDÀRIA I CENTRES INTEGRATS DE FORMACIÓ PROFESSIONAL: el 25% del personal docent destinat al centre.

Dins aquest còmput, i atenent l'exigència d'uns serveis mínims que permetin atendre l'alumnat amb necessitats de suport educatiu, s'ha d'incloure un docent del departament d'orientació.

CENTRES DE RÈGIM ESPECIAL:

Del 12 de setembre de 2014 i fins al començament de curs de l'alumnat establert en el calendari escolar, atenent l'exigència d'uns serveis mínims que permetin garantir la realització de les tasques d'avaluació i de matriculació dels alumnes: el 10% del personal docent destinat al centre.

A partir de l'inici de curs de l'alumnat, atenent l'exigència d'uns serveis mínims que permetin garantir una atenció bàsica de l'alumnat que acudeixi al centre o les necessitats de centre: el 20% del personal docent destinat al centre.

RESTA DE CENTRES: el 20% del personal docent destinat al centre

Atenent l'exigència d'uns serveis mínims que permetin garantir una atenció bàsica de l'alumnat.

Article segon. Procurant assolir el consens entre els afectats, els directors dels diferents centres educatius esmentats, ostentaran les següents competències:

- a. Garantiran que el centre educatiu estigui obert durant tota la jornada escolar i que tot l'alumnat que acudeixi al centre sigui atès.
- b. Vetllaran per a que el personal no docent adscrit al centre que no està convocat a la vaga, pugui desenvolupar la seva activitat amb normalitat, controlant l'assistència al treball, i vetllant pel compliment de les normes d'organització i funcionament que l'afecten.
- c. Designaran nominativament els docents les funcions dels quals s'estableixen com a serveis mínims.
- d. Facilitaran a l'Administració la informació referent al seguiment de la vaga i qualsevol incidència significativa.
- e. Informaran a les famílies que els seus fills seran atesos adequadament els dies de vaga.

