**A LA CONSELLERA DEL DEPARTAMENT D'ENSENYAMENT DE LA GENERALITAT DE CATALUNYA.**

**MANUEL VALENCIA RODRÍGUEZ**, amb NIF núm 36932589V en qualitat de secretari d'ensenyament públic de la FETE-UGT de Catalunya segons es té acreditat, compareix davant del Departament d'Ensenyament de la Generalitat de Catalunya, i per mitjà d'aquest escrit formula **RECURS DE REPOSICIÓ** a l'empara del que preveu l'Art. 77 de la Llei 26/2010 de 3 d'agost del RJ i de PAPC i dels 116 i 117 de la LRJAP y del PAC, contra la RESOLUCIÓ ENS/1128/2016 de 26 d'abril, dels perfils professionals del llocs de treball específics en centres educatius públics dependents del Departament d'Ensenyament i del procediment de capacitació per ocupar-los.

Generalitat de Catalunya
Serveis Territorials d'Ensenyament
a Barcelona Comarques

Número: 0202E/10607/2016
Data: 09/05/2016 11:06:46

Registre d'entrada

Recurs que es formula en base a les següents

## AL·LEGACIONS

**PRIMERA.-** La Resolució ENS 1128/2016 de 26 d'abril defineix a l'Annex 1, els perfils professionals dels llocs de treball pacífics en els centres educatius públics dependents del Departament d'Ensenyament, a partir del curs 2016-2017.

Així mateix, en l'Annex 2, concreta el procediment d'acreditació dels requisits específics de capacitació professional del professorat per ocupar aquests llocs de treball específics.

En aquesta Resolució ENS 1128/2016 de 26 d'abril, entre d'altres perfils professionals, es descriu en l'apartat C de l'annex 2, el que correspon al lloc de treball docent específic d' ATENCIÓ A LA DIVERSITAT DE L'ALUMNAT. Un cop identificat i descrit el lloc de treball i les funcions que li són pròpies, es detalla quins són els requisits del professorat per ocupar el lloc de treball específic segons aquest redactat:

> "3. Requisits del professorat per ocupar el lloc de treball específic
>
> 3.1 Requisit general: Personal funcionari de carrera: Ser titular de l'especialitat docent del lloc de treball (per oposició o per adquisició de noves especialitats) o tenir-la reconeguda (per habilitació específica o per titulació).
>
> Personal funcionari interí: Tenir reconeguda l'especialitat docent a la borsa de treball.

3.2 Requisits addicionals del perfil professional del lloc de treball:
La capacitació professional d'aquest perfil s'acredita mitjançant el compliment d'un dels requisits següents:

- Ser titular o tenir reconeguda l'especialitat docent d'EES (cos de mestres) o d'orientació educativa (cos de professors d'ensenyaments secundaris). En el cas del personal interí, tenir reconeguda l'especialitat docent a la borsa de treball.

- Tenir el títol acadèmic universitari de Psicologia o de Pedagogia.

- Tenir el títol de grau de mestre amb les mencions següents: atenció a la diversitat; educació especial; necessitats educatives específiques; atenció a la diversitat; educació inclusiva; audició i llenguatges; necessitats educatives especials; educació en la diversitat.

- Acreditar un mínim de 80 hores de formació (màster, postgrau, o altra formació permanent) referida a l'atenció a la diversitat de l'alumnat i/o educació inclusiva publicada al Portal de Centre d'acord a l'apartat 3 de ISSN 1988-298X http://www.gencat.cat/dogc DL B 38014-2007 5/13 Diari Oficial de la Generalitat de Catalunya Núm. 7114 - 5.5.2016 CVE-DOGC-A-16124029-2016 l'annex 2.

- Haver participat un mínim de 2 cursos escolars en un programa d'innovació educativa del Departament d'Ensenyament dels que figuren a la relació publicada al Portal de Centre d'acord amb l'apartat 3 de l'annex 2.

- Haver exercit la docència en centres públics un mínim de 12 mesos en algun dels llocs de treball següents: aula d'acollida; unitats de suport d'educació especial; centres d'educació especial; llocs de treball d'atenció a la diversitat en instituts, fins el curs 2013-2014; llocs de treball específics d'atenció a la diversitat de l'alumnat; llocs de treball d'EAP, CREDA o CREDV."

De tal manera que el professorat que compleixi aquests requisits podrà sol·licitar o se li atorgarà d'ofici, l'acreditació dels requisits per ocupar llocs de treball que requereixin el perfil professional, d'Atenció a la diversitat de l'alumnat.

**SEGONA.-** No obstant, per al Curs 2015-2016 el Departament d'Ensenyament va regular aquest mateix perfil professional dels llocs de treball d'atenció a la diversitat de l'alumnat, segons uns requisits diferents, que són el que es van establir a la Resolució ENS/863/2015 de 28 d'abril.

En el seu Art. 3.3 la Resolució ENS/863/2015 literalment diu:

"3.3. Llocs de treball docents específics estructurals per al curs 2015-2016: són els que a més de l'especialitat docent tenen atribuït un perfil propi amb característiques i funcions específiques que exigeixen responsabilitats especials o condicions peculiars pròpies, d'acord amb el projecte educatiu del centre i el projecte de direcció.

Tenen la consideració de llocs específics estructurals els llocs de treball docents següents:

a) Llocs de treball docents per garantir l'atenció qualitativa de la diversitat de necessitats de l'alumnat i per a la millora del processos d'ensenyament de l'alumnat en escoles, en instituts, seccions d'institut i instituts escola.

Per ocupar llocs de treball docents d'atenció a la diversitat, el professorat funcionari de carrera i interí ha de tenir acreditada l'especialitat del lloc de treball.

A més, ha de reunir un dels requisits dels tres apartats següents:

- Titulacions acadèmiques o especialitat reconeguda
    - Tenir reconeguda l'especialitat de pedagogia terapèutica (cos de mestres) o d'orientació educativa (cossos de catedràtics i de professors d'ensenyament secundari).

    - Màsters oficials sobre educació inclusiva, educació diversitat i educació especial.

- Formació
    - Haver superat una formació referida a l'atenció a la diversitat de l'alumnat i/o educació inclusiva, educació especial, educació per a la diversitat (mínim 30 hores).

-Experiència acreditativa
    - Haver exercit la docència com a mínim 12 mesos, com a funcionari de carrera o personal interí/substitut, en llocs de treball d'aula d'acollida i suport lingüístic, unitats de suport d'educació especial, en centres que tenen la consideració de màxima complexitat, centres d'educació especial, en aules obertes o en llocs de treball d'atenció a la diversitat en instituts.

    - Haver ocupat un lloc de treball d'atenció a la diversitat el curs 2014- 2015.

**TERCERA.-** La Resolució ENS 1128/2016 que impugnem, ha modificat les condicions per accedir al reconeixement de la capacitació professional per ocupar llocs de treball amb perfil d'atenció a la diversitat.

En concret augmenta de 30 a 80 el nombre d'hores de formació especifica referida a l'atenció a la diversitat de l'alumnat, que s'han d'acreditar i fa desaparèixer com a mèrit que habilita al reconeixement de la capacitació professional, el fet d'haver impartit docència en centres que tenen la consideració de màxima complexitat.

Com a conseqüència d'aquests canvis, el professorat que complint els requisits anteriors a la publicació de la Resolució ENS 1228/2016 tenia reconeguda aquesta capacitació per ocupar llocs de treball d'atenció a la diversitat, ara es veuen impedits d'ocupar llocs de treball d'aquest perfil, per al curs 2015/2016, perquè de forma sorpressiva se'ls ha retirat la capacitació fins ara reconeguda.

**QUARTA.-** La FETE-UGT entén, que aquesta modificació de les condicions per accedir al reconeixement de la competència professional per ocupar llocs de treball d'atenció a la diversitat, introduïda per la Resolució ENS 1128/2016 pot tenir plena eficàcia, tal i com reconeix la pròpia Resolució, a partir del curs 2016-2017, però de cap manera por afectar als drets professionals ja reconeguts a aquest professorat.

La Resolució que impugnem no preveu cap règim transitori, ni cap disposició addicional, que permeti mantenir en els seus drets al professorat que en aquest moment ja té reconeguda aquesta capacitat professional i està exercint la seva tasca com a docent d'atenció a la diversitat.

L'aplicació d'aquesta Resolució comportarà que docents que durant el curs 2015-2016 han estat desenvolupant la seva activitat docent en aules d'atenció a la diversitat, o exercint aquetes funcions d'acord amb les especificitats de cada centre, vegin com per un canvi reglamentari insospitat, han d'abandonar el seu lloc de treball.

**CINQUENA.-** CONSIDERACIONS JURÍDIQUES

L'art 9.3 de la Constitució Espanyola estableix la irretroactivitat de les disposicions sancionadores no favorables o restrictives de drets individuals, així com la interdicció de l'arbitrarietat dels poders públics.

De tal manera que la irretroactivitat es el criteri fonamental, quan l'aplicació de la norma afecta a un dret ja consolidat per part del ciutadà o en aquest cas del funcionari docent. Aquest criteri d'irretroactivitat es més rellevant, quan la pròpia norma que altera una d'anterior, no preveu cap règim transitori entre els efectes de la nova regulació i els que ja ha produït la norma anterior.

L'art. 9.3 de la CE prohibeix la retroactivitat, entesa com a interferència de la nova norma en els efectes jurídics ja produïts i per tant consolidats anteriorment. Per tant la nova norma, només pot tenir incidència cap el futur, atès que cal protegir els drets ja adquirits.

En el cas que ens ocupa, la Resolució ENS 1128/2016 de 26 d'abril, no incorpora cap previsió que atengui el professorat que en base a la Resolució de l'any anterior ja ha acreditat competència professional en l'àmbit del tractament de la diversitat i que ja està impartint docència en aplicació d'aquesta competència. Estem per tant davant d'un dret ja consolidat, que ha permès exercir-lo ocupant determinats llocs de treball d'atenció a la diversitat.

Aquesta part no qüestiona el dret del Departament d'Ensenyament a modificar les condicions d'accés a les competències professionals que consideri necessàries. El que es qüestiona, és que aquests canvis puguin afectar als docents que ja les tenen reconegudes segons els criteris que en el seu moment va establir el propi Departament d'Ensenyament. Especialment quan aquest canvi de criteri, por suposar la pèrdua d'aquests llocs de treball i quan aquest canvi s'ha fet de forma sobtada i sense preveure períodes transitoris o de reconeixement de situacions individuals ja consolidades.

Entenem que la decisió del Departament d'Ensenyament de canviar, amb efectes retroactius, els criteris d'adquisició de les competències professionals per a la docència d'atenció a la diversitat, afecta també al principi de seguretat jurídica que es desprèn del mateix article 9.3 de la CE. Si aquesta nova regulació té caràcter retroactiu i suposa que els que ja tenien reconeguda aquesta competència deixen de tenir-la, això comporta vulnerar el dret dels ciutadans a poder predir les conseqüències jurídiques dels actes, les conductes i sobre tot, dels efectes del compliment de la normativa vigent.

L'art 63.1 de la Llei 30/1992 de 26 de novembre del règim jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu comú, preveu l'anul·labilitat dels actes administratius que suposin qualsevol infracció de l'ordenament jurídic, incloent la desviació de poder.

Així mateix l'Art 62.1.a del mateix text legal preveu la nul·litat de ple dret del actes administratius que suposin una lesió als drets i llibertats susceptibles d'empara constitucional.

El mateix article 62 en el seu apartat 2, preveu que seran nul·les se ple dret les disposicions administratives que vulnerin la Constitució, les lleis i altres disposicions administratives de rang superior, i entre d'altres "...les que estableixin la retroactivitat de disposicions sancionadores no favorables o restrictives de drets individuals."

Per tot el que hem al·legat, la Resolució ENS/1128/2016 de 26 d'abril, ha de considerar-se nul·la de ple dret o, subsidiàriament anul·lable, en el seu apartat C de l'Annex 1 referit al perfil professional d' "ATENCIÓ A LA DIVERSITAT DE L'ALUMNAT", i per aquest motiu ha de considerar-se plenament vigent la regulació d'aquest perfil prevista a la Resolució ENS/863/2015 de 28 d'abril, en el seu apartat 3.3.a.

Per tot el que hem exposat:

**A LA CONSELLERA DEL DEPARTAMENT D'ENSENYAMENT DE LA GENERALITAT DE CATALUNYA, SOL·LICITO,** que tingui per presentat aquest escrit i per interposat RECURS POTESTATIU DE REPOSICIÓ contra el que disposa l' apartat C de l'Annex 1 de la Resolució ENS/1128/2016 del perfils professionals dels llocs de treball específics en els centres educatius públics dependents del Departament d'Ensenyament i el procediment de capacitació professional per ocupar-los, en el que es defineix el perfil professional d' "ATENCIÓ A LA DIVERSITAT DE L'ALUMNAT", i que d'acord amb el manifestat en aquestes al·legacions dicti nova Resolució que anul·lant l'anterior en els punts impugnats, dicti una de nova que:

1. Estableixi que l'efecte d'aquesta nova regulació tindrà efectes a partir del curs 2016/2017, no afectant al reconeixement de la competència professional dels docents que ja la tenen reconeguda amb anterioritat a aquest curs.

2. Subsidiàriament, que es declari la nul·litat de ple dret d'aquest apartat C de l'Annex 1 i consegüentment que es tingui per plenament vigent la regulació d'aquest perfil professional d'atenció a la diversitat, prevista a la Resolució ENS/863/2015 de 28 d'abril, en el seu apartat 3.3.a.

**ALTRESÍ DIC:** Que a efectes de notificacions referides al present recurs s'indica el domicili de la FETE-UGT de Catalunya, situat a la Rambla del Raval, núm. 29-35 de 08001 BARCELONA.

A Barcelona, el dia 8 de maig de 2016.

Signat
Manuel VALENCIA RODRÍGUEZ.