

STS de 16 de juliol de 2014, recurs 3904/2013

Adquisició de la condició d'empleat públic quan l'interessat es troba en situació d'incapacitat temporal en la data de finalització del termini màxim per a la presa de possessió (accés al text de la sentència)

Una aspirant **va superar un procés selectiu** per incorporar-se com a metge de família en una administració autonòmica, en qualitat de personal estatutari fix. Les bases de la convocatòria estableixen un **període d'un mes per prendre possessió**. No obstant, dintre d'aquest interval **la interessada va comunicar que es trobava en situació d'incapacitat temporal (IT) originada uns mesos enrere i que prenia possessió de la plaça, però sol·licitava diferir la seva incorporació al lloc de treball mentre no es produís la seva curació**.

L'Administració va resoldre prorrogant el període de presa de possessió per a què tingués lloc quan la interessada rebés l'alta i va entendre que **es produiria amb la incorporació efectiva a la plaça**. L'aspirant va recórrer la resolució.

En un primer moment **el TSJ va estimar parcialment la demanda**, amb els següents arguments:

- S'ha de diferenciar entre "presa de possessió" i "incorporació". **La presa de possessió no exigeix materialment la incorporació a la plaça**, d'acord amb l'art. 20 de la *Ley 55/2003, de 16 de diciembre, del Estatuto Marco del personal estatutario de los servicios de salud* i l'**art. 62 EBEP**.
- L'Administració no va qüestionar la IT de la interessada, el que suposa el **reconeixement que la falta d'incorporació al servei no li era imputable**. El ja citat art. 20 de la *Ley 55/2003, de 16 de diciembre*, **pretén impedir efectes desfavorables pel fet de no poder incorporar-se al lloc** en el moment previst per la convocatòria.
- **Prendre possessió en un moment posterior implica efectes desfavorables**, de tipus administratiu i econòmic, incompatibles amb aquella voluntat del reiterat art. 20.
- Quant al concret **dia de la presa de possessió**, no s'accepta el proposat per l'aspirant, sinó que **s'ha d'entendre que es va produir l'últim dia del termini perquè fins aquell dia hi havia la possibilitat d'obtenir l'alta mèdica**.

El TS confirma allò decidit pel TSJ, i afegeix:

- La superació d'un procés selectiu ofereix la possibilitat d'iniciar una relació jurídica entre un aspirant i l'Administració, i per això **cal que aquell exterioritzi la seva voluntat**.
- Com no està completament regulada la concreta problemàtica suscitada, **la llacuna s'ha de resoldre mitjançant aquella solució més conforme als principis de justícia material i equitat i amb el dret a la igualtat**.
- En constituir l'adquisició de la condició de funcionària un mitjà de subsistència de la interessada i la seva família i una via d'accés a un règim de previsió social, **dispensar un tracte diferent en l'adquisició d'aquells beneficis quan la demora no se li pot imputar s'ha de qualificar com a discriminatori**.