

STS de 5 d'octubre de 2009, recurs 82/2008

*La reserva de vacants per a persones discapacitades ha d'incloure les places de promoció interna (accés al text de la sentència)*

En aquest procés es qüestiona si el 5% de vacants de l'oferta d'ocupació pública reservades per a persones amb discapacitat també ha d'incorporar les places de promoció interna en les administracions d'àmbit diferent a l'estatal.

Per l'Administració General de l'Estat, aquesta obligació està establerta en el *Real Decreto 2271/2004, de 3 de diciembre, por el que se regula el acceso al empleo público y la provisión de puestos de trabajo de las personas con discapacidad* (RGIPP). L'administració demandada manté que aquesta norma no és aplicable a les comunitats autònomes per la via de la supletòria.

El TS raona que l'art. 59 de la *Ley 7/2007, de 12 de abril, del Estatuto Básico del empleado público* (LEBEP), el qual estableix l'obligació de la reserva fins que les persones discapacitades representin el 2% dels efectius totals de cada administració, **conté una regulació bàsica aplicable a totes les administracions públiques de les comunitats autònomes.**

Per tant, amb independència que el RGIPP sigui o no d'aplicació supletòria en l'àmbit de la comunitat autònoma, **el TS afirma que l'obligació d'aplicar la reserva a les convocatòries de promoció interna no deriva del RGIPP sinó del propi art. 59 LEBEP, perquè aquest estableix la reserva sobre el conjunt de l'oferta d'ocupació pública i no únicament sobre les places de nou ingrés.** Així doncs, el terme "oferta d'ocupació pública" comprèn no només la part de l'oferta que correspon a places de nou ingrés (art. 70.1 LEBEP) sinó també les places de promoció interna, tal com es desprèn de l'art. 22 de la *Ley 30/1984, de 2 de agosto, de medidas para la reforma de la función pública* i del RGIPP. La mateixa LEBEP reforça aquesta conclusió quan preveu que les ofertes d'ocupació pública podran incloure mesures derivades de la planificació de recursos humans, entre les quals es troben les mesures de promoció interna.

Qüestió diferent és determinar si l'obligació de reserva s'ha d'aplicar a totes i cadascuna de les convocatòries que es realitzin. És obvi que no és així, diu el TS, malgrat que la redacció de l'art. 4.1 RGIPP pugui induir a confusió. **L'obligació és d'una reserva general, i són les ofertes d'ocupació les que hauran de precisar com s'han de concretar les reserves en les diferents convocatòries,** ja sigui directament o per delegació en un altre acte administratiu general.

En aquest cas, doncs, el TS considera nul·les les proves selectives de promoció interna convocades per l'Administració, ja que va concentrar el 5% de places reservades a les convocatòries de torn lliure, sense justificar per què n'excloïa les de promoció interna.