

STSJ de Castella i Lleó d'11 de febrer de 2019, recurs 565/2017

*Conservació d'actes administratius en l'anul·lació de preguntes tipus test (accés al text de la sentència)*

Un aspirant d'un procés de selecció **va impugnar el resultat de la prova test** (única de la fase d'oposició) **en haver rebaixat l'òrgan de selecció de 45 a 41 la puntuació per aprovar**. Les bases de la convocatòria contemplaven que es considerarien aprovats els que obtinguessin no menys del 50 % i no més del 70 % de la puntuació màxima sobre un test de 90 preguntes, facultant l'òrgan de selecció per establir el percentatge, que va fixar en el 50 %. **Aquesta manera de procedir del tribunal obeeïa a l'anul·lació de 17 preguntes** com a conseqüència de les al·legacions dels candidats, anul·lació que afectava tant les 90 inicials com fins i tot alguna de les 10 de reserva. El tribunal va donar finalment per vàlides 82 preguntes.

L'interessat va sol·licitar la repetició de la prova i, subsidiàriament, **que el percentatge de preguntes encertades per superar la fase d'oposició havia de ser com a mínim superior al 50 % de les 90 preguntes de què constava inicialment la fase d'oposició. El TSJ acull la pretensió subsidiària**, amb els següents arguments:

- És criteri uniforme i consolidat que les bases de la convocatòria vinculen tant l'Administració i els seus òrgans qualificadors com els aspirants. Són la llei del procés i no poden deixar-se sense efecte per cap de les parts emprant hipotètiques facultats interpretatives.
- Segons la jurisprudència del TS, **és possible mantenir íntegre el criteri d'un òrgan de selecció que ha anul·lat determinades preguntes en virtut del principi de conservació dels actes administratius**. Tanmateix, cal matisar aquesta regla aquí d'acord amb quatre arguments:
  - **La base de la convocatòria** que regula el nombre de respostes correctes per superar l'exercici **està redactada categòricament**, no com en les altres sentències aportades per les parts en les quals es conservava per complet l'anul·lació de preguntes i posterior criteri de l'òrgan de selecció.
  - Tampoc no consta en els casos tractats que a les sentències de referència es contemplés un 10 % de preguntes de reserva per a possibles anul·lacions, com en el supòsit que aquí es discuteix. **L'òrgan de selecció no ha actuat amb la diligència exigible en haver anul·lat 17 preguntes, i això hauria d'implicar que es depuressin les pertinents responsabilitats** per les gravíssimes conseqüències que es produeixen.
  - Es tracta d'un procés de selecció per a llicenciats especialistes en medicina familiar i comunitària, mentre que en la sentència aportada per una de les parts el procediment era d'auxiliars administratius, el que implica que no es tracti de casos comparables.
  - **No consten els motius concrets de l'anul·lació de les 17 preguntes.**

Per tot això, **no hi ha motius per arribar a la conclusió que amb 41 punts es compleix la finalitat prevista a la prova**, que és avaluar els aspirants d'acord amb els principis d'igualtat, mèrit i capacitat, sense que es pugui deixar de banda allò que determinen les bases de la convocatòria.