

STS de 22 de juny de 2021, recurs 7196/2019

Preferència en l'ocupació de vacants de manera interina dels candidats que haguessin superat algun exercici en proves d'accés a personal funcionari de carrera (accés al text de la sentència)

Un ajuntament va convocar el **2003 proves d'accés a 17 places** de treballador social com a **personal funcionari de carrera**. Es va resoldre la convocatòria, en què **es va acordar així mateix la formació d'una borsa de treball per a un període de 5 anys; en perdre la seva vigència, l'entitat local convocà un procés selectiu per a la formació d'una nova borsa de treball per a aquesta categoria**, per "urgent necessitat". En aprovar-se posteriorment la constitució de la borsa i l'ordre definitiu de baremació, **no es va contemplar que els provinents de la borsa de 2003 tinguessin preferència en la prestació de serveis de caràcter interí**.

L'assumpte arriba finalment al TS, que resol una qüestió d'interès cassacional objectiu amb els següents arguments:

- **La DA 1a del Real Decreto 896/1991, de 7 de junio, por el que se establecen las reglas básicas y los programas mínimos a que debe ajustarse el procedimiento de selección de los funcionarios de Administración Local, conté diverses previsions sobre la cobertura de places amb personal funcionari interí.** Com a norma general, cal que es tracti de places amb dotació pressupostària i incloses a l'oferta d'ocupació pública, però també poden ser vacants realment produïdes amb posterioritat a l'aprovació de l'oferta.
- Per a tots dos casos, el paràgraf 2n de la DA 1a del *Real Decreto 896/1991* estableix les **condicions del personal funcionari interí i la regla de preferència en favor dels aspirants que haguessin aprovat algun exercici de les proves d'accés de què es tracti**, regla que opera en tots els casos en què es donin les condicions per a la cobertura de places amb personal interí, tant si han estat incloses en l'oferta com si no, per ser posteriors a l'aprovació d'aquesta.
- **La DA 1a del Real Decreto 896/1991 no està derogada, ni de manera expressa ni tàcita.** Aquest reglament, atenent el sistema de fonts de l'ocupació pública local, forma part de la legislació estatal d'aplicació i no s'oposa en absolut a l'art. 10.2 EBEP, sobre personal funcionari interí.
- **La regla de preferència de la DA 1a del Real Decreto 896/1991 no deixa de ser aplicable per absència de menció explícita en les convocatòries de borses d'ocupació.** En aquest cas no s'impugnaven, com erròniament va afirmar el TSJ, les bases: cal recordar, en aquest sentit, **el principi d'inderogabilitat singular de les disposicions generals**, que determina que són nul·les les resolucions administratives que vulnerin el que estableix una disposició reglamentària. Per tant, res no impedeix l'aplicació de la controvertida DA al procediment de creació d'una borsa d'ocupació posterior.

Per tot això, **es fixa com a doctrina jurisprudencial la següent: la regla de preferència prevista específicament en la DA 1a del Real Decreto 896/1991 (paràgraf segon *in fine*), és a dir, el dret preferent dels membres de la borsa que tinguin aprovat algun exercici respecte dels que no el tinguin, s'aplica tant si es tracta de vacants objecte d'inclusió en l'oferta d'ocupació pública, com si es tracta de**

vacants que, per haver-se produït amb posterioritat a aquesta, no estan incloses en l'última oferta d'ocupació pública. D'altra banda, l'esmentada regla de preferència resulta aplicable, encara que no figuri explícitament en les bases de la convocatòria, atesa la seva previsió en una disposició general de rang reglamentari que cal que s'apliqui en els procediments de nomenament de personal funcionari interí.