

STS de 21 de febrer de 2023, recurs 146/2022

Ajornament d'exercicis per a alguns aspirants de processos selectius com a conseqüència de força major (accés al text de la sentència)

Un grup d'aspirants a un cos estatal **no va poder acudir al segon exercici de la fase d'oposició en cancel·lar-se els vols des de la comunitat autònoma a la península a causa de les condicions meteorològiques desfavorables. L'òrgan de selecció va acordar**, en reunió extraordinària, que aquestes circumstàncies eren imprevisibles i de caràcter excepcional, per la qual cosa els opositors afectats, amb acreditació prèvia, **podrien dur a terme l'exercici un altre dia.**

El TS **es planteja una qüestió d'interès cassacional objectiu**: determinar sota quins criteris i en quins supòsits es pot demorar únicament per a un grup d'aspirants la realització d'una prova selectiva d'accés a la funció pública; i sota quins condicionants, si s'escau, s'ha de desenvolupar aquesta, tot això en relació amb el coneixement previ dels criteris de valoració de la prova efectivament realitzada pels aspirants no afectats per la demora de la prova i de la nota de tall.

L'Alt Tribunal entén que és correcta l'actuació de l'òrgan de selecció, amb els arguments següents:

- **S'ha d'analitzar si hi concorre causa de força major. Els fets són inqüestionables, per la qual cosa la decisió s'ha de desenvolupar en relació amb els efectes que es deriven d'aquestes circumstàncies.**
- **L'art. 1105 del Código Civil exonera com a regla general en les obligacions, la responsabilitat d'aquells successos que no s'hagin pogut preveure o que, previstos, fossin inevitables. L'esdeveniment atmosfèric era previst però completament inevitable.**
- No hi havia a les bases de la convocatòria una previsió concreta per als supòsits de força major o atmosfèrics, però **sí que contenen a l'apartat 7.3 una clàusula general que atribuïa a l'òrgan de selecció la consideració, verificació i apreciació de les incidències** que poguessin sorgir en el desenvolupament dels exercicis. S'ha actuat de manera adequada i proporcionada a les circumstàncies del cas.
- Aquesta cobertura general no desapareix perquè en processos selectius posteriors s'hagi afegit una referència expressa a les causes de força major. Tampoc té relació amb els embarassos de risc, amb el seu suport específic a la *Ley Orgánica 3/2007*.
- **Que un grup d'opositors faci l'exercici amb posterioritat no lesiona els arts. 14 i 23.2 de la Constitución (CE).** Els beneficis que es puguin aduir derivats de l'ajornament per 10 dies, com ara el major temps d'estudi o millor coneixement del desenvolupament de l'exercici, han de ser considerats conjuntament amb la incertesa dels aspirants que no van poder efectuar en primer terme aquest exercici.
- **No s'hi aprecia desigualtat entre els participants sinó tan sols una adaptació, amb la cobertura i les eines que proporcionen les bases de la convocatòria.**

- Quant a la suposada menor complexitat de l'exercici per a les persones que el van fer posteriorment, no hi ha justificació que el sustenti, sinó meres presumpcions o sospites.
- **Una solució contrària hagués afectat greument el principi de proporcionalitat, impedit participar uns aspirants contra la seva voluntat per circumstàncies que els eren del tot alienes.**
- El mateix TS ha considerat conforme a dret a l'ajornament de proves en altres sentències no iguals, però assimilables a aquest cas.

En conclusió, respon a la qüestió d'interès cassacional objectiu en els termes següents:

Les mesures adoptades pel tribunal qualificador, fonamentalment l'ajornament del segon exercici, per evitar les conseqüències derivades de la força major, tenien cobertura general a les bases de la convocatòria, apartat 7.3, i no lesionen el dret d'accés en condicions d'igualtat a les funcions i el càrrec públics de l'art. 23.2 CE, atès que es va respectar la proporcionalitat en la determinació dels efectes derivats del tancament d'aeroports i de la cancel·lació de vols pel fenomen atmosfèric esmentat.