

STS de 30 de setembre de 2008, recurs 267/2005

*Torn restringit de persones discapacitades dins d'una convocatòria lliure (accés al text de la sentència)*

En una convocatòria de 205 places d'accés a la carrera judicial i fiscal, es reserva un 5% de vacants per ser cobertes entre persones amb una discapacitat de grau igual o superior al 33%. Es discuteix com s'ha de gestionar el procés selectiu.

El recurrent manté que les persones que participen en el procés selectiu dins del torn de reserva han de poder competir exclusivament entre sí. En canvi, la comissió de selecció argumenta que és possible que competeixin conjuntament tots els aspirants i que al final del procés selectiu s'apliqui la reserva, de manera que si hi ha més aprovats que places convocades, aquelles reservades seran ocupades preferentment per les persones discapacitades encara que la seva nota sigui inferior a l'obtinguda per altres aspirants no discapacitats.

El TS resol la controvèrsia en favor del recurrent interpretant 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*:

- Art. 3.2: "*Con el fin de avanzar en el propósito de conseguir la igualdad de oportunidades, en el supuesto de que alguno de los aspirantes con discapacidad que se haya presentado por el cupo de reserva de personas con discapacidad superase los ejercicios correspondientes, pero no obtuviera plaza y su puntuación fuera superior a la obtenida por otros aspirantes del sistema de acceso general, será incluido por su orden de puntuación en el sistema de acceso general*". **El TS dedueix que el procés selectiu ha de ser diferenciat per als dos grups**, ja que la norma preveu que si un aspirant amb discapacitat no obté plaça però té millor nota, serà integrat en el grup d'aspirants sense discapacitat. **Haver optat pel grup de discapacitat no pot esdevenir un perjudici per a aquests aspirants**. El TS entén que aquesta previsió reglamentària seria supèrflua si tots els aspirants fossin sotmesos a les mateixes proves i ordenats en una única llista d'aprovats.
- La mateixa norma preveu que si les places reservades no assoleixen el 3% de les convocades, aquelles no cobertes s'acumularan al 5% de l'oferta següent, amb un límit màxim del 10%. Segons el TS, **aquesta circumstància també pugna amb l'existència d'una llista única**.
- Art. 3.3: "*No obstante, al finalizar el proceso, se elaborará una relación única en la que se incluirán todos los candidatos que hayan superado todas las pruebas selectivas, ordenados por la puntuación total obtenida, con independencia del turno por el que hayan participado. Dicha relación será la determinante para la petición y la adjudicación de destinos (...)*". El TS argumenta que **el reglament fa referència a dos tornos diferenciats en les relacions de persones admeses, en les crides als exercicis i en la relació de persones aprovades**, de manera que encara que les proves tinguin idèntic contingut per als dos tornos i per tant s'exigeixi la mateixa capacitat, **la mesura de discriminació positiva incideix essencialment en el principi de mèrit**, ja que cada aspirant haurà de competir només amb aquells del seu grup. Només després de l'adjudicació de les places s'unificaran els dos grups en una sola llista, als efectes d'elecció i adjudicació de destinació.