

STS de 21 de febrer de 2023, recurs 4507/2021

Provisió de lloc, mitjançant lliure designació, per part de personal interí (accés al text de la sentència)

Un funcionari **va impugnar la resolució que nomenava mitjançant lliure designació un altre, que era interí, com a cap de grup**, perquè no tenia la condició de fix. La sentència de primera instància va desestimar el recurs perquè la norma aplicable no precisava que el personal estatutari que volgués participar en aquests processos hagués de ser fix; que allò determinant no és la pertinença a un grup de classificació, sinó que hagi exercit aquests llocs, i per complir amb el principi de no discriminació del personal temporal.

Posteriorment, **el TSJ declara la nul·litat del nomenament**, sostenint que:

- **La naturalesa del nomenament com a personal temporal és incompatible amb la participació en processos de provisió de llocs.** Aquests nomenaments obeeixen a raons de necessitat, urgència o per al desenvolupament de programes de caràcter temporal, per la qual cosa si el nomenat canvia de lloc, decau la raó del seu nomenament.
- **És impossible saltar d'una plaça a una altra, ja que el personal temporal està vinculat a l'Administració només per raó del lloc que ocupa**, conclusió a què s'arribaria també des de l'EBEP.
- La situació és insostenible perquè **no hi ha una figura híbrida entre personal temporal i fix.**
- La diferència de tracte amb el personal fix és en aquest cas acceptable a la llum de la clàusula 4.1 de l'Acord Marc de la *Directiva 1999/70/CE*, ja que **cal admetre aquelles diferències de tracte inherents al caràcter temporal de la relació.** Així mateix, que l'empleat temporal ho sigui de llarga durada no permet ignorar el nostre ordenament jurídic. **La clàusula 5.1 de l'Acord Marc esmentat**, que prescriu la utilització abusiva de relacions de caràcter temporal, **no és incondicional ni suficientment precisa per dotar-la d'efecte directe.**

El TS fa seus completament aquests arguments del TSJ, conclouent que:

- Són inaplicables a aquest cas les clàusules 4 i 5 de l'Acord marc de la Directiva 1999/70/CE. **El personal estatutari interí, i en general tot funcionari interí, està vinculat a l'Administració temporalment i la causa del seu nomenament és l'exercici provisional d'aquest lloc concret mentre estigui vacant i sigui necessari atendre'l.**
- **S'arriba a aquesta conclusió tant des de l'art. 9 de la Ley 55/2003 com des de l'EBEP:** es dedueix d'ambdues normes que la lliure designació en una forma de provisió de destinacions entre empleats públics que són funcionaris de carrera.
- Finalment, respecte del règim i configuració de les plantilles orgàniques, tractant-se de prefectures de grup d'una gerència d'assistència integrada, **allò determinant no és la comesa que assumeixi el titular, sinó com es proveeixen les prefectures, en aquest cas mitjançant una lliure designació no discutida.**