

**HENRIQUE SERRANO GURADO**

**EL REGIMEN**

**DE**

**OPOSICIONES Y CONCURSOS**

**DE FUNCIONARIOS**



**INSTITUTO DE ESTUDIOS POLÍTICOS**  
**MADRID, 1966**

# Í N D I C E

---

## I

### INTRODUCCION

	<u>Págs.</u>
1.—La selección de los funcionarios profesionales ... ..	11
2.—Derecho español ... ..	14
3.—Sistemática ... ..	19

## II

<b>LA CAPACIDAD JURIDICO-ADMINISTRATI- VA DE LOS ASPIRANTES A EMPLEOS PU- BLICOS ... ..</b>	<b>21</b>
1.—La capacidad jurídica en el Derecho público. Su aplicación en los procedimientos de selección de funcionarios profesionales ... ..	23
2.—La legislación y la jurisprudencia sobre la materia. Principios generales ... ..	25
3.—Condiciones de capacidad legal ... ..	28
A) Generales y de apreciación objetiva ... ..	29
a) Nacionalidad ... ..	29

d) Sexo .....	38
e) Edad .....	39
d) Residencia .....	39
e) Títulos .....	39
B) Generales y de apreciación subjetiva .....	38
a) Aptitud física .....	38
b) Dignidad y buena conducta .....	41
c) Ideas políticas .....	44
C) Condiciones derivadas de situaciones especiales. ....	48
a) La profesión y la confesión religiosa .....	48
b) Funcionarios destituidos .....	50
c) Funcionarios jubilados .....	52
d) Funcionarios excedentes.....	54
e) Incompatibilidades .....	56
4.—Prueba de la capacidad .....	60
a) Forma de las solicitudes .....	61
b) Plazo .....	62
c) Lugar .....	69
d) Títulos y méritos profesionales .....	71
e) Defectos de los medios de prueba. Subsa- nación .....	76
5.—Calificación de la capacidad. Facultades de la Admi- nistración y sus límites .....	82

### III

#### EL REGIMEN DE PROVISION DE VACANTES 87

1.—Principios generales .....	89
a) Las facultades de la Administración en orden a la provisión de las vacantes de sus cuadros de personal .....	90
b) Efectos de la estimación errónea de plazas vacantes .....	91
c) Provisión de vacantes de funcionarios desti- tuidos .....	91

d) La provisión de vacantes y el derecho de los excedentes al reintegro .....	94
2.—Sistemas y turnos de provisión .....	96
a) Principios comunes .....	96
b) En ascensos .....	98
c) En la elección del sistema de provisión...	99
d) En la elección de los turnos de provisión...	100
e) Provisión de vacantes en período electoral. ....	104
3.—Reserva de plazas .....	105
a) Fundamento y régimen .....	105
b) Cuestiones derivadas de la aplicación del régimen de reserva de plazas .....	107
a') Las asimilaciones de carácter mili- tar no gozan de los beneficios re- conocidos a la oficialidad del Ejército .....	107
b') La Medalla de la Campaña ha de ser la de vanguardia .....	108
c') Los comprendidos en las categorías de las reservas de plazas pueden optar a las de carácter libre ...	109
d') El régimen especial de reservas de plazas no tiene carácter absoluto para la provisión de cualquier va- cante .....	109
e') La resolución de concursos y opo- siciones con infracción de las nor- mas del régimen de reserva de plazas, vicia de nulidad los nom- bramientos .....	110
f') La obligación de los aspirantes de optar por uno de los grupos esta- blecidos en caso de ser titulares de varias condiciones de prefe- rencia .....	110

g') El derecho de acrecer ... ..	111
h') Situaciones especiales y transitorias	111
4.—Los administrados y la provisión de vacantes...	113

IV

LOS ACTOS DEL PROCEDIMIENTO DE SE- LECCION ... ..	115
1.—Régimen de la convocatoria ... ..	119
A) Concepto y contenido ... ..	119
B) Eficacia de la convocatoria ... ..	124
a) El principio general. La convocatoria es ley del concurso o de la oposición ... ..	124
a') La administración ha de respetar en la convocatoria las disposicio- nes vigentes ... ..	127
b') El respeto a las bases de la convo- catoria es obligatorio para la Ad- ministración ... ..	130
c') Eficacia de la convocatoria por con- sentimiento de los interesados ... ..	130
b) Fundamentos del principio de eficacia de la convocatoria ... ..	132
a') El postulado de equilibrio entre la prerrogativa administrativa y la garantía de los administrados ... ..	132
b') Los límites que señalan las reglas del régimen de provisión de va- cantes ... ..	133
c') El ejercicio de la potestad discre- cional es fuente de derecho para los administrados ... ..	134
d') El respeto debido a la eficacia del vínculo jurídico que se establece entre la Administración y los as- pirantes ... ..	134

e') La aplicación del principio de que a nadie le es lícito volver sobre sus actos propios ... ..	136
C) Examen especial de la eficacia de la convoca- toria por consentimiento de los interesados	138
a) La competencia de la jurisdicción se ex- tiende sólo a la revisión de las cuestio- nes planteadas y resueltas en vía admi- nistrativa ... ..	140
b) El carácter voluntario del acto de acepta- ción de la convocatoria ... ..	140
c) La sumisión a las bases priva a los que las consienten del derecho a impugnarlas.	141
d) En virtud de la eficacia jurídica de los ac- tos propios que expresan un consenti- miento ... ..	142
e) El nombramiento efectuado con arreglo a las bases consentidas no puede ser im- pugnado ... ..	144
f) Los aspirantes que consienten la convoca- toria no pueden beneficiarse de la revo- cación de la misma ... ..	145
D) Actos posteriores a la convocatoria. Reglas relativas a su eficacia ... ..	145
a) Actos eficaces por acatamiento a las dis- posiciones vigentes ... ..	146
b) Eficacia de los actos limitados a la subsana- ción de errores de hecho ... ..	147
c) Eficacia de los actos posteriores por con- sentimiento de los interesados ... ..	148
d) La falta de publicidad de los actos poste- riores a la convocatoria les niega la po- sibilidad de ser eficaces ... ..	148
e) Los derechos adquiridos por los aspirantes no pueden ser desconocidos o gravados por acuerdos posteriores ... ..	149
E) Interpretación de las bases de la convocatoria. Principios generales. ... ..	151

2.—La situación jurídica de los aspirantes con fundamento en la eficacia de la convocatoria ... ..	153
a) Derecho de admisión al concurso u oposición ... ..	153
b) Derecho a la regularidad del procedimiento.	157
c) Derecho a la provisión de las vacantes anunciadas ... ..	158
3.—La naturaleza jurídica de la relación de los aspirantes con la Administración ... ..	160
4.—Los Tribunales o Comisiones examinadores ... ..	164
A) Composición ... ..	164
B) Nombramiento ... ..	166
C) Recusación ... ..	167
D) Facultades de los Tribunales examinadores ...	170
a) Facultades regladas en cuanto al procedimiento y condiciones legales de los aspirantes ... ..	170
b) Facultades en orden de la calificación de la aptitud profesional ... ..	172
c) El procedimiento y las funciones del Tribunal examinador con referencia especial al sistema de oposición ... ..	174
a') Criterios relativos a la composición y actuación de los Tribunales...	174
b') Criterios relativos a la discrecionalidad técnica de los Tribunales.	176
c') Criterios relativos al régimen de las votaciones de los Tribunales ...	179
d') La subsanación de las infracciones de la actuación de los Tribunales por consentimiento de los aspirantes ... ..	182
d) Facultades de los Tribunales en los concursos de méritos ... ..	184
a') Concursos de méritos de apreciación discrecional... ..	184
b') Concursos de méritos preferentes...	188

c') Concursos de méritos valorados reglamentariamente ... ..	191
d') Escala gradual de méritos preferentes. Su eficacia ... ..	193
5.—Estimación de méritos determinados ... ..	195
A) En concurso de cátedras ... ..	195
a) El mérito de la asiduidad en el desempeño de la cátedra como propietario ... ..	195
b) Los servicios en materia de enseñanza, pedagógicos y científicos ... ..	197
c) Servicios eminentes a la enseñanza. Condiciones ... ..	198
d) Categoría y número de títulos académicos.	201
e) Otras declaraciones de la jurisprudencia...	202
B) En concursos de funcionarios sanitarios ... ..	202
a) Méritos preferentes ... ..	202
b) Servicios extraordinarios ... ..	203
C) En concursos de méritos de médicos tocólogos-ginecólogos ... ..	204
D) En concursos varios ... ..	206
a) Méritos preferentes ... ..	206
b) Varios ... ..	207
c) Títulos ... ..	208
d) Antigüedad ... ..	209
e) Servicios efectivos ... ..	210
f) De escalafón ... ..	211
g) Publicaciones ... ..	212

V

EL NOMBRAMIENTO Y LA TOMA DE POSESION ... ..	213
1.—Condiciones legales del acto de nombramiento ... ..	215
A) Organismo competente ... ..	216

a)	Nombramiento de funcionarios de la Administración del Estado ... ..	216
b)	Nombramiento de funcionarios de la Administración local ... ..	217
c)	Nombramiento de funcionarios de la Administración institucional ... ..	221
B)	La eficacia jurídica de las propuestas de los Tribunales examinadores y las facultades de revisión de la autoridad de nombramiento. ... ..	223
a)	El régimen de las propuestas de los Tribunales examinadores ... ..	223
a')	Introducción ... ..	223
b')	La eficacia de las propuestas unipersonales... ..	226
e')	Propuestas en terna... ..	231
d')	El nombramiento previa propuesta o informe ... ..	233
C)	Facultades de la Administración sobre los actos del Tribunal examinador ... ..	235
a')	Intangibilidad del fallo pericial formulado por los Tribunales ... ..	235
b')	Competencia para revisar el procedimiento de actuación de los Tribunales ... ..	236
c')	La eficacia de las propuestas y la potestad de la Administración ... ..	237
D)	La ampliación del número de vacantes a proveer ... ..	238
2.—	El acto de nombramiento ... ..	239
3.—	Naturaleza jurídica del acto de nombramiento ... ..	241
A)	Introducción ... ..	241
B)	La doctrina ... ..	243
a)	Evolución ... ..	243
b)	Clasificación ... ..	247
c)	La doctrina española ... ..	252
d)	Conclusiones ... ..	255

C)	El Derecho y la jurisprudencia ... ..	256
4.—	Toma de posesión ... ..	260
a)	Finalidad ... ..	260
b)	Plazos posesorios ... ..	262
c)	Condiciones ... ..	264
d)	Efectos ... ..	266
a')	Eficacia del acto de nombramiento. ... ..	266
b')	Derecho a los haberes reglamentarios. ... ..	266
c')	Escalafonamiento ... ..	267
d')	Confirmación de los derechos a la carrera ... ..	269
e')	La preferencia entre cargos incompatibles ... ..	269
f')	Cómputo de servicios a efectos de clases pasivas ... ..	269
e)	Efectos de la falta de posesión ... ..	269

## VI

EL REGIMEN CONTENCIOSO DEL PROCEDIMIENTO DE SELECCION ... ..	273	
1.—Introducción ... ..	275	
2.—El régimen de impugnación de la convocatoria ... ..	282	
a)	El requisito de legitimación ... ..	283
b)	Requisitos del objeto y de la actividad ... ..	287
3.—El régimen de impugnación de los actos del procedimiento de selección ... ..	291	
4.—El régimen de la impugnación de los nombramientos. ... ..	295	
A)	Los principios generales ... ..	295
a)	La condición de concursante u opositor y la existencia de vicios esenciales en las	

	actuaciones administrativas como fundamento del derecho de recurso ... ..	295
b)	La eficacia del acto propio y sus efectos en cuanto al derecho de recurso ... ..	297
c)	El ejercicio del derecho de recurso y los efectos de su decisión ... ..	298
B)	La competencia de los órganos jurisdiccionales. ... ..	300
a)	La competencia de la jurisdicción se limita al conocimiento y resolución de las infracciones legales que se hubieran cometido en el procedimiento de selección desde el acuerdo de convocatoria y sus bases hasta el acto de nombramiento ... ..	300
b)	El juicio pericial sobre el mérito o aptitud de los aspirantes corresponde a la Administración o a sus Tribunales o Comisiones examinadoras ... ..	300
C)	Efectos de la revocación o de la anulación de los actos de nombramiento ... ..	302
a)	Anulación o revocación por motivos de ilegalidad de la convocatoria ... ..	303
b)	Anulación o revocación por admisión o exclusión indebida de aspirantes ... ..	303
c)	Anulación o revocación por otras infracciones de procedimiento ... ..	304
d)	Anulación o revocación del nombramiento por lesión del mejor derecho de tercero o por infracción de preceptos vigentes ... ..	304
D)	La revocación por la Administración de sus propios actos y el recurso contencioso-administrativo de lesividad ... ..	306