

Expds. 32/2020 i 1/2021

Acord sobre el recursos presentats per Tirany Club de Muntanya i Ermassets Club de Muntanya d'Esportes en relació amb el procés electoral de la Federació Balear de Muntanyisme i Escalada

Fets

1. El 23 de desembre de 2020 Tirany Club de Muntanya va presentar un recurs en la Conselleria d'Afers Socials i Esports, que es va registrar d'entrada davant el Tribunal Balear de l'Esport (en endavant, TBE) dia 30 del mateix mes, contra la contestació de la Junta Electoral de la Federació Balear de Muntanyisme i Escalada (FBME), de inadmissió de la seva sol·licitud per considerar-la fora de termini, enviada per correu electrònic el 21 de desembre —correu que adjunta a l'escrit del recurs—.

L'article 39 del Decret 147/1997, de 21 de novembre, pel qual es regulen la constitució i el funcionament dels clubs esportius en l'àmbit de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears, confereix la representació legal del club a qui en sigui president. D'altra banda, l'article 44 d'aquest Decret, en regular la secretaria del club, no inclou, entre les facultats del secretari o secretària, la de interposar recursos.

En conseqüència, el 5 de gener es va enviar a Tirany Club de Muntanya un requeriment de esmena de deficiències, atès que en el recurs hi constava la firma de XXXXXX, en qualitat de secretari del Club.

El 7 de gener el Club va esmenar la deficiència i va reiterar la presentació del recurs, ara firmat per XXXXXX, en qualitat de president.

2. En l'escrit del recurs, l'entitat assenyala que:

Antecedentes

Después de haber sido rechazado el recurso a la junta electoral, entregado en plazo y forma, como se presenta en el correo, nos vemos obligados a presentar una enmienda al proceso electoral de la Federación Balear de Muntanya i Escalada (FBME) por incumplimiento implícito de los porcentajes de repartimiento de candidatos a la asamblea por estamentos de las

elecciones detallados en el capítulo I artículo 32 del Decreto 86/2008. [...]

Objeto:

Se adjunta la tabla presentada en la normativa electoral de la FBME en la que se detalla un número arbitrario de 50 asambleístas, y 22 asambleístas destinados a candidatos de la circunscripción de Mallorca. En el censo de Mallorca aparecen 66 clubs que pueden avalar, con un mínimo de 6 avales para presentar candidatura (10% del estamento, como dice el artículo 37 del Decreto 86/2008).

A continuació el recurrent exposa l'apartat 6 sobre *Distribució dels assembleistes* del quadre de característiques del procés electoral 2020-2024, un cop introduïdes les correccions oportunes segons el seu parer, i l'apartat 8, sobre el *Nombre mínim d'avals* del mateix quadre, i arriba a la conclusió següent:

Con el criterio de aval único por miembro en ceso por estamento. Resulta que el máximo número posible de assembleistas del estamento de clubs serían 11 (66 avales repartido, en el mejor de los casos, entre 11 candidatos [66 avales/6 avales/club= 11 clubs]) y no los 22 que figuran. Este descuadre hace incumplir de manera tácita el artículo 32 descrito con anterioridad ya que los porcentajes resultantes serían los siguientes, incumpliendo la normativa:
[...]

Se muestra que, con este repartimiento, además de incumplir la normativa, se está penalizando a los clubs y favoreciendo a técnicos y a jueces. [...]

Finalment, Tirany Club de Muntanya ofereix dues alternatives en l'escrit del recurs, a títol d'exemple, per aconseguir els percentatges de repartiment de candidats a l'assemblea per estaments de manera que es respectin simultàniament els requisits prevists en els articles 31, 32 i 37 del Decret 86/2008.

3. D'altra banda, el 23 de desembre de 2020 el Sr. XXXXXX, en qualitat de president de l'entitat Ermassets Club de Muntanya, va registrar d'entrada en

l'Ajuntament d'Esporles un recurs dirigit al Tribunal Balear de l'Esport i referit també al procés electoral seguit per la Federació Balear de Muntanya i Escalada. El recurs es va registrar d'entrada electrònicament en la Conselleria d'Afers Socials i Esports el 8 de gener de 2021, amb registre d'entrada davant el TBE d'11 de gener.

És requisit per presentar un recurs davant el TBE que s'hagi esgotat la via federativa prèvia. Atès que en l'escrit del recurs es feia referència expressa a la contestació denegatòria de la junta electoral a la seva sol·licitud, si bé no s'hi adjuntava, es va requerir dia 12 de gener de 2021 a Ermassets Club de Muntanya per a què, en el termini de dos dies hàbils, esmenessin la deficiència i presentessin la documentació que hi mancava, la qual cosa va fer l'interessat el mateix dia del requeriment.

4. Els motius de la impugnació presentada per Ermassets Club de Muntanya són substancialment els mateixos que els que es fan constar en el recurs de Tirany Club de Muntanya referit en els apartats 1 i 2 d'aquest Acord. Així doncs, Ermassets exposa, en síntesi, el següent:

[...]

En Mallorca, según el censo electoral de clubs, tenemos 66 clubs censados, por lo que como mucho se pueden presentar como candidatos 11 clubs, que sumados a los tres del resto de las islas, hace un total de 14 clubs en la Asamblea, y no los 25 que se indican en el cuadro de características presentado por la FBME.

[...]

5. D'altra banda, es va comprovar que les contestacions, enviades mitjançant correu electrònic per la Junta Electoral de la Federació, objecte d'impugnació en ambdós recursos, són idèntiques: inadmetien les sol·licituds dels interessats per considerar-les fora de termini.
6. Mitjançant ofici de 4 de gener de 2021, el TBE va requerir la FBME perquè trametés còpia completa de l'expedient corresponent al procés electoral, especialment còpia del calendari electoral ratificat per la Direcció General d'Esports, atès que un cop consultada la web de la Federació, hi constava publicada una versió no ratificada.

En resposta a aquest requeriment, la Federació va presentar la documentació requerida el 5 de gener de 2021 en la Conselleria d'Afers Socials i Esports, amb registre d'entrada en el TBE el 8 de gener de 2021.

Tot i que la disposició transitòria segona del Decret 86/2008, d'1 d'agost, pel qual es despleguen i es regulen els processos electorals de les federacions esportives de les Illes Balears estableix que el termini que té el TBE per resoldre els recursos que es presentin en matèria electoral és de set dies hàbils comptadors des de l'endemà de la presentació del recurs, cal tenir en compte que aquest termini es suspèn quan s'hagi de requerir a qualsevol interessat per a l'esmena de deficiències o l'aportació de documents i altres elements de judici necessaris, pel temps que transcorri entre la notificació del requeriment i el seu compliment efectiu per part del destinatari, d'acord amb el que estableix l'article 22.1.a de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques.

En compliment d'aquest article, es va suspendre el còmput del termini per resoldre el recurs des del 4 de gener de 2021, quan es va requerir a la FBME perquè remetés còpia de l'expedient corresponent al procés electoral, fins que es va registrar l'entrada d'aquesta documentació en el TBE el 8 de gener.

7. Mitjançant les consultes respectives, enviades per correu electrònic, al Registre d'entitats esportives de la Direcció General d'Esports, s'ha comprovat la condició de XXXXXX com a president de l'entitat Tirany Club de Muntanya i de XXXXXX com a president de l'entitat Ermassets Club de Muntanya d'Esport, a efectes d'acreditar-ne la representació d'acord amb el que exigeix l'article 5 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques.

Fonaments de dret

1. L'article 57 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, estableix el següent sobre l'acumulació dels procediments:

L'òrgan administratiu que iniciï o tramiti un procediment, independentment de quina hagi estat la forma de la seva iniciació, pot disposar, d'ofici o a instància de part, la seva acumulació a d'altres amb els quals guardi identitat substancial o íntima connexió, sempre que sigui el mateix òrgan qui hagi de tramitar i

resoldre el procediment. Contra l'acord d'acumulació no és procedent cap recurs.

Com s'ha assenyalat abans, el recurs presentat per Tirany Club de Muntanya guarda identitat substancial amb el d'Ermassets Club de Muntanya d'Esporles, per la qual cosa s'acorda la seva acumulació, en compliment del precepte legal exposat.

2. L'article 184 de la Llei 14/2006, de 17 d'octubre, de l'esport de les Illes Balears, disposa el següent:

1.El Tribunal Balear de l'Esport és l'òrgan suprem jurisdiccional esportiu en els àmbits electoral, competitiu i disciplinari a les Illes Balears, que, amb el suport material, de personal i pressupostari de l'Administració de la comunitat autònoma de les Illes Balears, actua amb total autonomia i independència i decideix, en última instància en via administrativa, sobre les qüestions electorals, competitives i disciplinàries esportives de la seva competència establertes en aquesta llei i en les disposicions reglamentàries que la despleguin.

2.Les resolucions del Tribunal Balear de l'Esport poden ser objecte de recurs davant l'ordre jurisdiccional contenciós administratiu.

Segons l'article 134, apartat 3, de la mateixa Llei:

3. En l'àmbit electoral, la potestat jurisdiccional esportiva s'estén a conèixer de les decisions que adoptin els òrgans competents dels clubs, les agrupacions i les federacions esportives en relació amb els processos electorals, des que comencen fins que finalitzen, i, en general, a controlar els altres procediments que, atès el que s'estableix en els estatuts i els reglaments de les entitats esportives, poden afectar la composició dels òrgans de govern, administració i representació.

3. L'article 2 del reglament de règim intern del Tribunal Balear de l'Esport (en endavant, TBE), sobre el règim jurídic de l'òrgan, estableix que, per al coneixement i la decisió dels assumptes de la seva competència, el TBE es regeix pel que estableixen la Llei 14/2006, ja esmentada, les disposicions reglamentàries que la despleguen, per aquest Reglament i, en tot el que no està previst en aquestes normes, per la Llei 30/1992, de 26 de novembre, de règim jurídic de les administracions públiques i del procediment administratiu comú —cal entendre la referència feta a l'actual Llei 39/2015, d'1 d'octubre—, i

per la Llei 3/2003, de 26 de març, de règim jurídic de l'Administració de la Comunitat Autònoma de les Illes Balears.

Per tant, el règim jurídic aplicable en l'àmbit electoral esportiu de les Illes Balears ve determinat per la Llei 14/2006, de l'Esport de les Illes Balears i pel Decret 86/2008, d'1 d'agost, pel qual es despleguen i es regulen els processos electorals de les federacions esportives de les Illes Balears, sense perjudici de l'aplicació supletòria de la normativa en matèria de procediment administratiu comú.

4. Tirany Club de Muntanya va presentar el recurs en la Conselleria d'Afers Socials i Esports el 23 de desembre de 2020, amb data de registre d'entrada en el TBE de 30 de desembre del mateix mes. Ermassets Club de Muntanya va registrar d'entrada el recurs en l'Ajuntament d'Esporles també el 23 de desembre de 2020, que es va registrar d'entrada electrònicament en la Conselleria d'Afers Socials i Esports el 8 de gener de 2021, i davant el TBE l'11 de gener.

Com s'ha esmentat abans, els recursos impugnen les contestacions respectives de la Junta electoral de la Federació, enviades en ambdós casos per correu electrònic el 21 de desembre de 2020.

Segons l'article 13 del Decret 86/2008, contra els acords de les juntes electorals de les federacions es pot interposar un recurs davant el TBE en un termini de tres dies, comptadors a partir de l'endemà de la recepció de la notificació dels acords.

Sens perjudici del fet que les contestacions de la Junta Electoral, ara impugnades, es varen enviar per correu electrònic, mitjà que, per sí mateix, no en permet deixar constància de la recepció de la notificació i, en tot cas, depèn d'una acció del destinatari que quedi acreditat quan l'obri i el llegeix, s'ha d'entendre que ambdós recursos s'han presentat dins termini. I això perquè la data que s'ha de tenir en compte, a efectes de la presentació dels recursos per els interessats, és la del 23 de desembre, d'acord amb l'article 16 de la Llei 39/2015, tot i que l'inici del còmput del termini per resoldre'l vengui determinat per la data en què entra en el registre de l'òrgan competent, és a dir, el TBE.

Per tant, atès que els recursos s'han presentat en el termini establert, procedeix entrar en el fons de les qüestions que s'hi plantegen.

5. L'article 12 del Decret 86/2008 estableix que totes les reclamacions davant la junta electoral s'han de fer en un termini màxim de tres dies després que s'hagi produït el fet objecte d'impugnació, i la resolució de la junta, que és executiva, s'ha de dictar dins els tres dies següents, comptadors a partir de l'endemà de la presentació de la reclamació.

Així mateix, l'apartat 1.11 del Reglament electoral 2020-2024 de la FBME, ratificat per la Direcció General d'Esports, disposa que:

S'estableix el termini de tres dies hàbils, comptadors des del dia següent de l'exposició del cens electoral 2020-2024, per a presentar reclamacions, les quals ha de resoldre la junta electoral federativa en el termini de tres dies hàbils.

6. Les contestacions de la Junta Electoral, idèntiques en ambdós casos, assenyalen que:

Atès que al Reglament Electoral s'estableix un termini màxim de tres dies per a la presentació de reclamacions des de la publicació dels censos electorals (que es publicaren el dia 2/12) i que la Junta Electoral es va constituir el dia 11/12/2020, tal i com s'estableix al calendari electoral aprovat per l'Assemblea de la FBME, la Junta Electoral considera que el termini màxim per presentar reclamacions als censos electorals era el dia 16/12/2020.

No obstant això, el cert és que els apartats 7 i 8 del primer quadre del calendari electoral ratificat per la Direcció General d'Esports, sobre *Actuacions prèvies i ratificació documentació electoral*, consten redactats de la manera següent:

7	Constitució junta electoral segons data acordada per la junta directiva (veure punt 2)	13 de desembre de 2020	Federació
8	Exposició cens electoral i presentació de reclamacions	16 de desembre de 2020	Federació

La redacció d'aquests apartats del calendari electoral pot induir a confusió, i, per descomptat, no semblen reflectir les dates exposades per la Junta Electoral en les contestacions enviades als recurrents, d'inadmissió de les sol·licituds.

D'altra banda, en la documentació presentada per la Federació en resposta al requeriment del TBE pel qual se li demanava que enviés còpia de l'expedient

del procés electoral, no consta informació que permeti entendre d'on procedeixen les dates en què es basa la Junta Electoral per fonamentar dites inadmissions, tot i que se li va adjuntar, a l'ofici del requeriment, còpia dels recursos presentats perquè en prengué coneixement i informés sobre el que considerés oportú, si n'era el cas.

A la vista del calendari electoral ratificat per la Direcció General, sembla que s'ha exposat el cens electoral dia 16 i que, per tant, s'hi poden presentar reclamacions en contra els dies hàbils 17, 18 i 21, d'acord amb l'article 30.2 de la Llei 39/2015, segons el qual s'exclouen del còmput dels terminis, quan aquests s'assenyalen per dies hàbils, els dissabtes, els diumenges i els declarats festius.

Atès que els dubtes sobre els defectes de forma s'han d'interpretar sempre de la manera més favorable a la persona que recorr, a l'efecte d'evitar la indefensió que produiria, en aquest cas, l'impediment d'un pronunciament sobre el fons, d'acord amb el principi *in dubio pro actione*, cal entendre que els recurrents varen presentar les sol·licituds dins el termini reglamentàriament establert i que, per tant, la Junta Electoral de la FBME les ha de tenir en compte.

En conseqüència, aquest Tribunal entén que s'han d'estimar els recursos de Tirany Club de Muntanya i d'Ermassets Club de Muntanya d'Esporles pel que fa a aquest aspecte, atès que les inadmissions de les sol·licituds dels clubs, per part de la Junta Electoral de la FBME per considerar-les fora de termini, no s'ajusten a dret. I retrotreure el procediment del procés electoral, com a mínim, al moment en què els clubs varen presentar les sol·licituds, d'acord amb l'apartat 2 de l'article 119 de la Llei 39/2015, segons el qual el vici de forma obliga a la retroacció del procediment al moment en què el vici va ser comès, sens perjudici del que es desprèn també del què s'exposa en la consideració jurídica següent.

7. Ara bé, segons l'article 119.3 de la Llei 39/2015:

3. L'òrgan que resolgui el recurs ha de decidir totes les qüestions, tant de forma com de fons, que plantegi el procediment, tant si han estat al·legades pels interessats com si no.

Per tant, també procedeix entrar en l'anàlisi de les qüestions de fons plantejades pels interessats en els recursos, per a la qual cosa cal tenir en compte el que estableix el Decret 86/2008 en els articles 30, 31, 32 i 37.

Article 30. Estaments amb representació a l'assemblea general

Són estaments amb representació a l'assemblea general de les federacions esportives que hagin optat pel sistema de representació regulat en aquest capítol, els següents:

- a) Els clubs esportius, les seccions de clubs esportius i les seccions esportives de les entitats no esportives de cada federació inscrits en el Registre d'Entitats Esportives de les Illes Balears.
- b) Els esportistes.
- c) Els tècnics.
- d) Els jutges o els àrbitres.
- e) Altres col·lectius interessats en l'àmbit esportiu d'acord amb les previsions dels estatuts de cada federació.

Article 31. Configuració de l'assemblea general

1. Tenen la condició d'assembleistes, en el supòsit del sistema de representació regulat en aquest capítol, les persones representants de cada un dels diferents estaments esportius, regulats en l'article anterior, elegits per sufragi lliure, igual, directe i secret pels components federats de tots els estaments de la modalitat esportiva i entre aquests i, si escau, de les diferents disciplines esportives.
2. El nombre màxim de membres de l'assemblea general és de 80 i el mínim és de 5 en el supòsit que la federació esportiva corresponent tingui menys de 100 llicències vigents. Si té més de 100 llicències, el nombre mínim d'assembleistes és de 16.

Article 32. Proporcionalitat dels estaments en la composició de l'assemblea general

1. La representació dels diferents estaments a l'assemblea general s'ha d'ajustar a les proporcions que s'indiquen a continuació.
 - a) Clubs esportius: entre el 40 % i el 60 %.
 - b) Esportistes: entre el 25 % i el 40 %.
 - c) Tècnics: entre el 10 % i el 15 %.
 - d) Jutges o àrbitres: entre el 5 % i el 10 %.
 - e) Altres col·lectius interessats: fins al 5 %, si n'és el cas.
- [...]

Article 37. Admissió de candidatures

Les candidatures que es presentin han d'estar avalades per un mínim del 10 % de l'estament corresponent o bé per 50 membres de l'estament en qüestió.

8. L'apartat 6 sobre *Distribució dels assembleistes* del quadre de característiques del procés electoral 2020-2024, aportat per la FBME exposa el següent:

Estament	Mallorca	Menorca	Eivissa	Formentera	Total
Clubs 50%	22	1	1	1	25
Esportistes 25%	11	1	1		13
Tècnics 15 %	7				7
Jutges/àrbitres 10%	5				5
Altres (màxim 5%)					
Total	45	2	2	1	50

Segons l'apartat 8, sobre el *Nombre mínim d'aval*s del mateix quadre:

8. NOMBRE MÍNIM D'AVALS (mínim 10% dels membres de l'estament o bé 50 membres de l'estament en qüestió)

Estament	Nombre mínim d'aval Mallorca	Nombre mínim d'aval Menorca	Nombre mínim d'aval Eivissa	Nombre mínim d'aval Formentera
Clubs esportius	6	1	1	1
Esportistes	50	3	4	
Tècnics	1			
Jutges/àrbitres	2			
Altres entitats				

L'article 28 del Decret 86/2008, ubicat en el capítol II que regula el sistema de representació per clubs i altres entitats privades, estableix que *els assembleistes*

només poden avalar una sola candidatura. No obstant això, aquesta limitació no es reproduïx al capítol III —que regula el sistema de representació per estaments, pel qual va optar la FBME—, en el qual és d'aplicació l'article 37 exposat abans, que exigeix que les candidatures que es presentin estiguin avalades per un mínim del 10 % de l'estament corresponent, sense preveure cap altre limitació addicional.

Certament, seria desitjable, amb caràcter general, una simplificació de la regulació en matèria electoral esportiva i, concretament, una redacció més clara i concisa pel que fa al règim dels avals que s'exigeixen en un i altre sistema, que reflectís, de manera directa i expressa, aquesta diferenciació, sense obligar a extreure conclusions sobre les diferències existents en funció de la inclusió d'un article en un capítol o un altre.

En tot cas, amb independència d'aquestes consideracions i partint del fet que, evidentment, s'ha de resoldre la qüestió plantejada pels recurrents en base a la norma actualment en vigor, cal concloure que, en el sistema de representació per estaments, un club pot avalar més d'una candidatura (article 37), a diferència del que ocorre en el sistema de representació per clubs, on això no és possible i cada assembleista pot avalar una sola candidatura (article 28).

En base a aquestes consideracions i tenint en compte només el Decret 86/2008, l'apartat 7 del quadre de característiques del procés electoral seria conforme a dret. I això perquè, per a l'elecció dels clubs que haurien d'integrar l'assemblea, seria necessari disposar d'un aval que representés, com a mínim, el 10% de l'estament en qüestió; d'altra banda, segons els recurrents, el núm. de clubs censats en Mallorca és de 66 —el TBE, un cop consultat el cens de clubs publicat en la web de la Federació, en comptabilitza 65, si bé aquesta diferència no és significativa a efectes de la resolució del recurs—. No obstant això, atès que un club podria avalar més d'una candidatura, el núm. d'assembleistes previst en aquest quadre es podria cobrir de forma efectiva.

Ara bé, el problema deriva del Reglament Electoral 2020-2024 de la FBME, que disposa, en l'article 10 de l'apartat D, que «*només es pot avalar una única candidatura (una persona, un aval; un club, un aval)*», contravenint el Decret 86/2008, atès que imposa una limitació que no troba cobertura en aquesta norma, de rang superior, i que suposa desvirtuar, de fet, la proporcionalitat dels estaments en la composició de l'assemblea general

que exigeix l'article 32 del Decret 86/2008, com al·leguen els recurrents. Amb les dues limitacions acumulades relatives als avals, i tenint en compte la xifra de clubs censats en Mallorca, el núm. màxim de clubs que poden accedir a l'assemblea general són 6. Per tant, el percentatge, en el cas dels clubs, no es situaria entre el 40% i el 60% que exigeix la norma reglamentària, sinó per davall d'aquest rang.

En conseqüència, cal declarar nul el Reglament electoral de la FBME pels motius esmentats, i estimar els recursos dels interessats també pel que fa a aquesta qüestió.

Per tot això, en la sessió de 27 de gener de 2021 i prèvia deliberació dels assistents, s'adopta el següent

Acord

1. Estimar els recursos presentats per les entitats Tirany Club de Muntanya i Ermassets Club de Muntanya d'Esportes contra les contestacions respectives de la Junta Electoral de la FBME, d'inadmissió de la seves sol·licituds, per considerar que es varen presentar dins termini i, per tant, s'havien d'admetre.
2. Declarar la nul·litat del Reglament Electoral 2020-2024 de la FBME, per preveure una limitació en quant als avals que implica, de fet, incomplir la proporcionalitat dels estaments en la composició de l'assemblea que estableix l'article 32 del Decret 86/2008, d'acord amb el que s'exposa en les consideracions jurídiques setena i vuitena, la qual cosa suposa estimar les pretensions dels recurrents també pel que fa a aquesta qüestió i retrotreure el procediment del procés electoral al seu inici, quan es va preparar aquesta documentació.
3. Notificar aquest Acord als recurrents, a la Federació Balear de Muntanyisme i Escalada i a la Direcció General d'Esports.

Contra aquest Acord, que esgota la via administrativa, es pot interposar un recurs contenciós administratiu davant el Jutjat Contenciós Administratiu de Palma, en el

termini de dos mesos a contar des del dia següent al de la notificació, sense perjudici de poder interposar qualsevol altre recurs que les parts estimin oportú.

Palma, 27 de gener de 2021

El president

Josep M. Palà Aparicio