

Expd. 37/2020

Acord sobre el recurs presentat per XXXXXX en representació del Club Mallorca Trail, relatiu al procés electoral de la Federació Balear de Muntanyisme i Escalada

Fets

1. El 23 de desembre de 2020 XXXXXX en representació del Club Mallorca Trail, va presentar un recurs en la Conselleria d'Afers Socials i Esports, que es va registrar d'entrada en 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), enviada per correu electrònic el 21 de desembre.
2. El recurrent exposa, en síntesi, el següent:

Solicito:

Primero. Se tenga en consideración que el censo electoral, al cerrarse en julio del presente año, priva a un gran número de federados de su derecho a ser asambleísta, avalar asambleístas, ser candidato a la presidencia o presidente electo. [...]

Hasta el 16 de diciembre no se expone el censo, tal y como indica el calendario electoral, de forma que todos los federados dados de alta de julio de diciembre son obviados. El proceso electoral y su calendario es de mucho después, por tanto el censo debería estar actualizado en el momento de la consulta para que sean reconocidos como deportistas de pleno derecho. [...] Adjunto certificado federativo de nuestros federados y solicito que la totalidad de ellos que cumplan con la normativa electoral sean incluidos en el censo.

Segundo. Se revise la documentación electoral ratificada por la Conselleria d'Afers Socials i Esports. Que ésta se corresponda con la publicada en su web [...].

Tercero. Hagan que el órgano competente de informarnos convenientemente a los federados nos indiquen en qué ley queda articulado que los avales son únicos, tal y como indica el reglamento electoral.

Dicha norma hace que, por número de clubs censados y los seis avales únicos necesarios, el estamento de clubs se vea afectado de forma que nunca tendría el porcentaje de asambleístas que se espera del proceso electoral indicado en el reglamento de un 50% dando una ventaja al estamento de deportistas, técnicos y jueces [...]

Cuarto. Que la Federación o la Conselleria ofrezca una solución electrónica de avales que permita evitar la movilidad y garantice el distanciamiento que recomiendan las autoridades sanitarias para evitar contagios y propagación de la COVID-19.

Com a documentació adjunta al recurs, el recurrent presenta:

- Un certificat del secretari de la FBME sobre les llicències federatives de què disposava el Club Mallorca Trail durant les temporades 2019 i 2020.
- La sol·licitud de 16 de desembre de 2020 que va fer a la Junta Electoral, a la qual s'adjunta un llistat de 28 persones associades al Club amb llicència vigent en 2020 que no apareixien en el cens d'esportistes, i un llistat de clubs que l'interessat comenta que li va lliurar la Direcció General d'Esports i que no concorda amb el cens de clubs publicat a la web.

3. 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.

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 de 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.

4. Mitjançant la consulta respectiva, enviada 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 Club Mallorca Trail, 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 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.

2. 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.

3. El recurs es va presentar en la Conselleria d'Afers Socials i Esports el 23 de desembre de 2020, amb registre d'entrada en el Tribunal Balear de l'Esport (en endavant, TBE) dia 30 del mateix mes. N'és objecte d'impugnació la contestació de la Junta Electoral de la Federació, enviada per correu electrònic el 21 de desembre de 2020, a la sol·licitud que li va enviar el recurrent el 16 de desembre.

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 la contestació de la Junta Electoral, que origina la impugnació que ara ens ocupa, es va 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 el senyor XXXXXX ha presentat el recurs dins termini. I això perquè la data que s'ha de tenir en compte, a efectes de la presentació del recurs per l'interessat, 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 el recurs s'ha presentat en el termini establert, procedeix entrar en el fons de les qüestions que s'hi plantegen.

4. En la contestació de la Junta Electoral es fa constar que:

La Junta Electoral, després d'haver revisat els llistats de federats dels anys 2019 i els del 2020 fins a la data de tancament del cens (11/07/2020) ha comprovat que els 28 socis de Mallorca Trail als què fa referència la reclamació o bé no estaven federats l'any 2019, o bé es varen federar posteriorment a la data d'elaboració dels cens i, per tant, segons l'article 1.4 del reglament electoral 2020-2024, no poden figurar al cens.

[...]

Els percentatges de candidats a l'Assemblea està contemplat al quadre de característiques del procés electoral 2020-2024 de la FBME i, per tant, la Junta Electoral garantirà el seu compliment.

[...]

5. Pel que fa a la primera pretensió de l'interessat, cal tenir en compte el que disposa l'article 34.1 del Decret 86/2008, sobre electors i elegibles, que es reproduïx, literalment, a l'article 57.2 dels Estatuts de la FBME:

No obstant això, els estaments d'esportistes, de jutges i de jutgesses o d'àrbitres, i de tècnics i de tècniques han de complir, a més del requisit de la majoria d'edat, els següents:

- esportistes: tenir llicència en vigor i que l'hagin obtinguda, com a mínim, l'any anterior.

[...]

El Reglament electoral 2020-2024 de la FBME, en el punt 1.4 de l'apartat sobre documentació electoral, disposa el següent:

Requisits per estar inclosos en el cens electoral 2020-2024 dels estaments d'esportistes, tècnics i jutges/àrbitres:

a) major d'edat: tenir 18 anys el dia de les votacions de l'estament corresponent.

b) tenir llicència esportiva en vigor i que l'hagin obtinguda durant l'any 2019.

c) haver practicat alguna de les disciplines i/o modalitats esportives incloses dins els estatuts de la Federació Balear de Muntanyisme i Escalada.

En el BOIB de 2 de gener de 2020, es va publicar la Resolució de la consellera d'Afers Socials i Esports per la qual s'estableix l'inici dels processos electorals de les federacions esportives de les Illes Balears per a la constitució de les assemblees generals respectives i per a l'elecció dels presidents corresponents (període 2020-2024), segons la qual les juntes directives de les federacions esportives de les Illes Balears, han de convocar una Assemblea General Extraordinària, per tal d'iniciar el procés electoral, abans del 30 de setembre de 2020.

Vistes les consideracions exposades i pel que fa al desacord de l'interessat amb el cens corresponent als esportistes, i amb el fet que el cens electoral es tanqui en el mes de juliol i no es publiqui fins el 16 de desembre, cal destacar que el calendari Electoral de la FBME, ratificat per la Direcció General d'Esports, no contradiu ni la Resolució de la convocatòria dels processos electorals ni incompleix cap altra norma legal o reglamentària, per la qual cosa no hi ha motiu perquè el TBE el consideri contrari a dret.

6. Pel que fa a la segona pretensió del recurrent, la documentació electoral ratificada i revisada per la Direcció General d'Esports (DGE), en efecte, ha de coincidir amb la publicada a la web de la Federació sobre el procés electoral. El fet que es publiqui a la web una documentació sobre el procés electoral on no consti la ratificació per la DGE s'ha de considerar una irregularitat no invalidant del procés electoral, si bé, evidentment, convé esmenar-la. D'altra banda, en cas de disconformitat entre les dues versions, preval la ratificada i revisada per la DGE.
7. El recurrent també demana que se li indiqui quina llei estableix que els avals siguin únics, tal i com indica el Reglament Electoral, i al·ludeix a la representació de cada estament a l'Assemblea, què es veu incomplida perquè no es respecten els percentatges que correspon a cada estament.

Al respecte, cal tenir en compte el que estableix el Decret 86/2008 en els articles 30, 31, 32 i 37. Concretament, 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 d'aquest Decret, 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.

Per tant, procedeix 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).

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·lega el recurrent. 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 el recurs de l'interessat pel que fa a aquesta qüestió.

7. Finalment, en relació amb la darrera pretensió del recurrent sobre que la Conselleria ofereixi una solució electrònica d'aval que permeti evitar la mobilitat, etc., aquest Tribunal no s'hi pronuncia, atès que es tracta d'una qüestió que excedeix les seves competències.

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

Acord

1. Estimar parcialment el recurs presentat el 23 de desembre de 2020 pel senyor XXXXXX en representació del Club Mallorca Trail, i declarar la nul·litat del Reglament Electoral 2020-2024 de la FBME, per preveure una limitació en quant als avals que suposa, de fet, incomplir la proporcionalitat dels estaments en la composició de l'assemblea que estableix l'article 32 del Decret 86/2008, la qual cosa suposa retrotreure el procediment del procés electoral al seu inici, quan es va preparar aquesta documentació.

2. Desestimar les restants pretensions del recurrent, pels motius exposats en aquest Acord.
3. Notificar aquest Acord al recurrent, 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, així com qualsevol altre recurs que es consideri pertinent.

Palma, 27 de gener de 2021

El president

Josep M. Palà Aparicio