

RESOLUCIÓ DE LA JUNTA ELECTORAL DEL CLUB NATACIO SANT ANDREU

Dia: 22 agost 2020

Assistents:

Sr. D. Enric Reig Bometon, President

Sr. D. Ramon Rodríguez Luz, Secretari

Sr. D. Blai Ibáñez Panarera, Vocal

Sr. D. Eduard Riera Caixas, Vocal

Assistits per l'assessor jurídic del CNSA, Sr. D. Marcos de Robles Miralbell

Assistits pel gerent del club Sr. D. Juan Diego Martinez Bedmar

Hora inici: 11h

Hora finalització: 13:30h

FETS

La recurrent, Sra. Nuria Saloni Segarra, planteja el seu escrit rebut el 21 d'agost del 2002, fent referència a l'article "... 91 de la Llei de l'Esport 1/2000....", i com a qüestió prèvia entenem que la recurrent esta fent referència al conegut TULE, es a dir; al DECRET LEGISLATIU 1/2000, de 31 de juliol, pel qual s'aprova el Text únic de la Llei de l'esport, doncs pel que fa a l'article 91 de la llei abans esmentada, aquí i ara, ja sembla adient recordar el seu literal que diu "...

-1. L'exercici de la potestat jurisdiccional esportiva, en relació amb els procediments electorals de les associacions i els clubs esportius, correspon:

- a) A la respectiva junta electoral de les associacions o els clubs esportius.
- b) Als comitès d'apel·lació de les federacions esportives catalanes.
- c) Al Tribunal Català de l'Esport.....”

Aquesta manifestació pròpia de la recurrent, permet a la Junta Electoral, inferir que invoca la regulació de la Jurisdicció Esportiva a Catalunya, fixada pels nostres legisladors de forma consolidada, i desenvolupada mitjançant un conjunt de normes totes també consolidades i que presideixen, com no podia ésser menys, el funcionament d'aquest òrgan social.

Sobre la referència a les reserves a altres ordres jurisdiccionals que la Sra. Nuria Saloni Segarra expressament indica, abans de cap resolució nostra (que seria la primera instància sobre la qüestió sotmesa), la Junta no té res a dir, doncs constitueix una manifestació pròpia del nostre estat social i democràtic de dret, que propugna com a valors superiors del seu ordenament jurídic la llibertat, la justícia, la igualtat i el pluralisme polític (art. 1 CE), i per tant correspon a una afirmació d'un fet evident, que ara res aporta, en cap sentit, a la resolució de la Junta Electoral.

Per entrar a resoldre la qüestió plantejada per la recurrent, en primer lloc cal fixar-la per una millor i més comprensible metodologia procedimental.

La recurrent Sra. Nuria Saloni Segarra, concretament, demana a aquesta Junta Electoral:

“... Que a partir del dia 25 d'agost i fins el 7 de setembre, inclosos, la nostra candidatura pugui realitzar la campanya electoral dins de les instal·lacions del nostre club, amb l'entrega de propaganda sempre que no dificultin les activitats esportives ...”

Com a fonaments de la seva pretensió la recurrent invoca:

- a) L'article 20 de la Constitució Espanyola (CE), expressament invocat en base al dret a la informació.
- b) L'institut jurídic de l'analogia en base a normes dels clubs; CN Sabadell, CN Barcelona i FC Barcelona, que donem aquí per reproduïts.

LEGITIMACIÓ DE LA RECURRENT I COMPETÈNCIA DE LA JUNTA ELECTORAL

La Sra. Nuria Saloni Segarra, en la seva condició de candidata a la presidència que encapçala d'una de les dues candidatures, proclamades per aquesta Junta Electoral, gaudeix de legitimitat per comparèixer i plantejar aquesta qüestió davant de la Junta.

La Junta Electoral es considera amb competència per resoldre, de conformitat amb l'article 20 dels estatuts del CN Sant Andreu que disposa:

“...Article 20.

Correspon a la Junta Electoral: conèixer i resoldre les reclamacions durant el procés, l'admissió i el refús de les candidatures i proclamar-les, decidir

incidents, i, en general, conèixer i resoldre les reclamacions que presentin els socis o candidats, i publicar i comunicar els resultats....”

Reconeguda la legitimació de la Sra. Nuria Saloni Segarra per plantejar a aquesta Junta Electoral la qüestió esmentada, i essent competent la Junta Electoral per entendrà sobre la mateixa, passem a considerar-la admesa, examinar-la i resoldre en dret.

FONAMENTS DE DRET

Primer.- Invoca la recurrent Sra. Nuria Saloni Segarra, l'article 20 de la CE en el sentit dels drets fonamentals recorreguts al mateix, en base a una vulneració al dret a la informació però sense concretar la seva pretesa vulneració dins el procés electoral que ens ocupa, en tot cas sembla que per connectar-la amb la petició de realitzar la campanya electoral dins de les instal·lacions del CN Sant Andreu que li va ésser resolta amb el nostre comunicat del 18 d'agost i del que mes endavant farem esment.

Segon.- Per considerar amb precisió l'article 20 de la CE, i segons la doctrina aclaparadorament majoritària (Álvarez Conde, Garcia Herrero, López Ramon, etc...) i la primerenca jurisprudència del Tribunal Constitucional (SSTC 171985, 6/1988, 61/10988, 121/1987, etc...), cal incardinar-lo dins del Dret de Participació, diferent dels denominats Drets d'autonomia, etc....

L'article 20 CE inclou diverses manifestacions d'aquest dret, i no únicament l'aspecte sectorialment invocat per la recurrent. Concretament podem enumerar el dret a la informació (un dels Dret de participació), igual que a expressar i difondre lliurement els pensaments, a la producció i creació literària, artística, científica i tècnica, a la llibertat de càtedra, a comunicar o rebre lliurement informació veraç, a expressar i difondre lliurement els pensaments, etc...

Raó per la qual el precepte invocat és heterogeni. Per això els autors de la CE van incloure al mateix article, el punt 20.4, que la recurrent no esmenta, que ens assenyala les seves limitacions:

“... tenen el límit, en el respecte als drets reconeguts en aquest títol, en els preceptes de les lleis que el desenvolupin i, especialment, en el dret a l'honor, a la intimitat, a la imatge pròpia i a la protecció de la joventut i de la infància...”.

Aquí ja s'apunta la reserva de legalitat al concretar que cal “...lleis que el desenvolupin ...”, aspecte suficientment inspirador i regulador de la legislació catalana esportiva que ens afecta; TULE, Decret 58/2000 de federacions esportives, Reglament del TCE de 17 abril 2001, Estatuts del CN Sant Andreu aprovats per la Generalitat de Catalunya, i posteriorment considerats d'utilitat pública pel Consell de Ministres el 20 de juliol de 2001, etc..

Sobre la regulació de l'esport al nostre país, el TULE afirma que la Generalitat de Catalunya té competència exclusiva en el camp de l'esport i el lleure, tal com s'estableix en l'article 9.29 de l'Estatut d'Autonomia de Catalunya, el qual ha assumit així el mandat que l'article 433 de la Constitució espanyola del 1978 fa als poders públics perquè fomentin l'educació física i l'esport i facilitin la utilització adequada del lleure.

Catalunya ha tingut un paper capdavanter que li ha donat i li dona encara un estil propi i una personalitat indiscutible en la forma de fer l'esport i l'activitat física

Aviat la Generalitat, mitjançant els Reials Decrets, 1668/1980, del 31 de juliol, i 2608/1982, del 24 de setembre, va assumir els serveis i les instal·lacions que van ésser objecte de traspàs de l'Estat a la Generalitat i van constituir els seus mitjans operatius inicials.

Tercer.- Fixada ja la multiplicitat d'aspectes a que fa referència l'art. 20 CE, cal precisar si la pretesa realització de la campanya electoral dins de les instal·lacions del club, *per se*, i sense cap altre situació, és estimable.

La Sra. Nuria Saloni Segarra invoca l'article 20 CE en un *totum revolutum*, i no s'atura a considerar i argumentar, que no sempre és fàcil distingir la llibertat de informació de la llibertat d'expressió, ja que, a vegades, estan indissolublement unides. Però alhora, i sobre la qüestió sotmesa a aquesta Junta, és vital distingir entre informació i opinió, perquè en una associació democràtica la transmissió d'informació objectiva i veraç és la base del pluralisme, d'un coneixement cert del soci a l'hora de manifestar el seu vot per una de les opcions en lliça en la crida electoral. Aspecte diferent es la opinió sobre unes actuacions a portar a terme en el club, que es concreten als coneguts programes electorals.

El TC mitjançant sentència del 21 de gener de 1988, ja va fixar que les llibertats d'expressió i d'informació, són llibertats diferents i que requereixen un tractament jurídic separat.

La llibertat d'expressió comporta un important matís subjectiu, la llibertat d'informació conté un significat que pretén ser objectiu.

En la STC 47/2000, el Tribunal Constitucional ha establert clarament aquesta diferència: mentre la primera -la llibertat de informació – "...té per objecte pensaments, idees i opinions, en un concepte ampli, el dret d'informació versa, en canvi, sobre fets... (STC 61/1998)..."; és a dir, la qual cosa es transmet. En un cas és una idea i en un altre una notícia o la dada (STC 223/1992).

La conclusió anterior resulta de cabdal importància, perquè l'un i l'altra comporten règims diferents en la seva relació amb altres drets amb els quals, en el seu cas, puguin entrar en col·lisió.

En efecte, mentre que la llibertat d'expressió resulta objecte d'una declaració de reconeixement i protecció genèrica en l'art. 20.1 a) CE. sense més, el dret a la informació que reconeix i protegeix el paràgraf d) del mateix precepte no té per objecte qualsevol informació, sinó només la informació veraç; dit en altres termes emprats en aquesta seu constitucional en diverses ocasions (STC 223/1992), la llibertat d'informació té en la veracitat un límit constitucional intrínsec.

El TC fa seva aquesta diferència entre informar i opinar versus dret objectiu i dret subjectiu.

Quart.- En el procés electoral del CN Sant Andreu, s'han diferenciat clarament els exercicis de les dues llibertats, com no podia ésser menys. Els estatuts del nostre club ja regulen detalladament el dret a la informació (dret objectiu) sobre els procés electoral a diversos articles, que la Junta Electoral ha verificat, pas per pas, sense cap mena de reclamació:

“...Article 15

La convocatòria d'eleccions per finalització natural del mandat ha de fer-se dins els darrers 6 mesos de vigència i sempre amb l'antelació necessària perquè l'elecció es faci abans que es clogui el mandat.

Article 16

La Junta Directiva ha de fer pública la convocatòria d'eleccions mitjançant l'anunci en un diari d'àmplia difusió a Barcelona, o per tramesa directa als socis, i, en tot cas, s'ha de publicar al tauler d'anuncis del Club. Igualment s'ha de comunicar a la Federació Catalana de Natació.

Article 17

La convocatòria que anunciï les eleccions ha d'informar del següent: Nombre de llocs que cal proveir – Càrrecs de Junta a dotar - Condicions per ser elector i candidat – Dia i lloc del sorteig per a la designació dels components de la Junta Electoral – Terminis d'exposició del cens electoral, que serà d'accés públic per als associats un cop constituïda la junta electoral, i de presentació de reclamacions als efectes d'esmena – Termini per a la presentació de candidatures – Dia i lloc de les eleccions – Temps d'obertura del col·legi electoral i Forma d'acreditació dels electors que com a mínim s'identificaran amb la presentació de un document públic d'acreditació de la personalitat....”.

Resta acreditat que els electors del nostre club han estat reglamentàriament informats sobre les eleccions, candidatures proclamades, etc.... Un estricte compliment del dret a la informació, dret objectiu, tal o com expressament preveuen els nostres estatuts.

En el cas, que aquí no apreciem, de una possible col·lisió de drets, cal recordar que si tradicionalment s'ha resolt mitjançant l'aplicació dels clàssics criteris de solució d'antinòmies: jerarquia, cronologia i especialitat, en el cas dels constitucionalitzats la jurisprudència ha triat per una interpretació on la relació entre les normes constitucionals no és d'independència o jerarquia, sinó de continuïtat i efectes recíprocs. La ponderació es torna necessària, doncs no existeixen jerarquies internes en la Constitució o, cosa que és el mateix, “...que els diferents principis manquen d'un pes autònom i diferenciat i només posseeixen una vocació de màxima realització que sigui compatible amb la màxima realització dels altres...”⁵ (Prieto Sanchiz. Justicia Constitucional...). Ponderació que apliquem entre un dret objectiu i un dret subjectiu, com els que ara sotmesos a la nostra consideració.

Cinquè.- Pel que fa al dret d'opinió, que com el TC te reconegut, es un dret subjectiu, la Junta Electoral, en tot moment ha incorporat al procés electoral, de manera fàctica, un principi fonamental. El principi d'igualtat.

El principi d'igualtat, pels concurrents a les eleccions, permet a tots els interessats, accedir a la competència electoral en una igualtat formal, mitjançant la construcció d'estàndards mínims perquè tots els contendents participin seguint les mateixes regles. El que els anglosaxons coneixen com *leveled playing field*, per eliminar avantatges injustos a algun dels contendents.

En aquest sentit, destaca la labor de la jurisdicció competent en la matèria que és la del Tribunal Català de l'Esport (TCE), i que ha exercit un paper determinant en el reconeixement i desenvolupament de la igualtat d'oportunitats dels concurrents als processos electorals de l'esport a Catalunya, des de les seves primeres resolucions, ja fa trenta anys, al reconèixer el principi d'igualtat i afirmar la transcendència d'aquest principi per al desenvolupament i manteniment del sistema democràtic al nostre esport, així com l'obligació de tots els poders públics, sobretot del legislador, de tenir en compte aquest principi a l'hora de regular totes aquelles matèries que poguessin afectar el principi esmentat (Resolucions 17/17, 70/17, 82/17, 14/19 i altres).

La Junta Electoral, ha disposat, una suficient igualtat, per les dues candidatures, i amb independència de que els estatuts del CN Sant Andreu no incorporin noves tecnologies, ha indicat que a la web institucional del club, les dues candidatures disposin d'espai –sense càrrec- per presentar el seu programa. Aspecte que s'ha complert amb el material subministrat per cada candidatura.

D'aquesta forma el electors, no únicament estan informats sobre les eleccions al nostra club, sinó que disposen –en règim de igualtat- de les opinions (en forma de programa electoral) de les dues candidatures. Quina diferència amb altres processos electorals, als que no s'ha posat a disposició dels electors el programes de tots el candidats i únicament els arriben els que corresponen als que disposen de recursos per fer-ho.

Tal i como hi consta al nostre acord del 18 d'agost notificat a la Sra. Nuria Saloni Segarra i a l'altre candidatura, per aprofundir en aquest principi d'igualtat ja exposat, aquesta Junta ja va acordar:

- a) Habilitar un espai concret perquè cada candidat pugui exposar els seus programes o aquella documentació publicitària que consideri oportuna. Aquest espai es trobarà ubicat a la zona de la recepció del Club. Serà degudament identificat perquè tots els socis i sòcies puguin reconèixer de manera clara i inequívoca les propostes de cadascuna de les candidatures.
- b) Posar a disposició de la candidatura peticionaria de la Sra. Saloni, el 2 de setembre de 2020, en l'horari de 10h a 12h i de 17h a 20h, el local social del Club. Serà allà quan pugui repartir la seva publicitat o explicar als socis que ho desitgin, els seus objectius o idees de futur per al Club.
- c) El dia 18 d'agost de 2020, s'ha procedit a l'enviament d'un mailing massiu que ha tingut per destinataris a tots els socis i sòcies del Club que a aquesta data tenen una adreça electrònica notificada a la base de dades del Club. Aquesta tramesa ha consistit en un mail que incloïa el link als programes de les dues candidatures. Sense cost pel Club.

La Junta electoral, en base al principi d'igualtat, no pot prohibir que una candidatura faci el que la Sra. Nuria Saloni Segarra al seu escrit qualifica com "... propaganda ...", però sí el garantir que no es faci amb recursos i llocs de tots els socis, sense cap regulació, o no respectant la fixada el 18 d'agost.

Amb la via per utilitzar la regulació acordada por la Junta Electoral, per la pàgina web, els socis, poden o no accedir a les opinions de les candidatures, i per tant no hi ha cap col·lisió de drets entre uns i altres principis constitucionals, situació que abans ja hem recordat d'acord amb la jurisprudència del TC (art. 20.4 CE). Igualment podran amb

tota llibertat decidir si accedeix a l'espai per les candidatures habilitat a la recepció, o si es personen al local social per rebre informació el dia i hora fixats.

Els nostres estatuts no permeten la propaganda a les nostres instal·lacions fora de regulació. Si ara la Junta Electoral disposa que uns socis utilitzin les instal·lacions societàries per distribuir propaganda sense cap norma ni acord que ara correspon a la Junta Electoral, estariem en un conflicte de drets evidents. El drets del socis regulats a l'article 6.5.1 i un hipotètic dret a rebre "propaganda", per cert, no demanada per ells.

Els socis al personar-se a les instal·lacions del club, ho fan d'acord amb l'article 6.5.1 dels estatuts per "... *Participar i gaudir de les activitats esportives, recreatives i culturals organitzades per l'entitat.* ...", no per rebre "propaganda" que com demana la Sra. Nuria Saloni Segarra, seria de forma indiscriminada i sense aplicar els acords de la Junta Electoral del 18 d'agost.

Sisè.- Si abans parlem de dret hipotètic a rebre "propaganda", ho fem en base a que no esta considerat com tal ni a la pròpia regulació sectorial de la publicitat. Llei 34/1988, de 11 de novembre, General de Publicitat (LGP), en concurrència amb Llei 29/2009, de 30 de desembre de competència deslleial i altres disposicions, que subjecten la "propaganda" que demana la Sra. Nuria Saloni Segarra, a una sèrie de supòsits recollits al títol II de la LGP propis de que el que és difondria aquí no es informació sinó opinió.

Aquesta difusió de propaganda, no sol·licitada ni autoritza pels socis, podria repercutir contra el mateix CN Sant Andreu, amb accions, fins i tot penals, amb el tipus de delictes publicitari (art 282 CP), sense perjudici de les accions civils o administratives que es podrien plantejar, sempre considerant la condició d'entitat d'utilitat pública de que gaudeix el nostre club i que posaríem en risc.

Setè.- Com a segon institut jurídic plantejat per la recurrent Sra. Nuria Saloni Segarra, està la denominada "analogia", sota el concepte "... d'un seguit de preceptes analògics...".

Com ja hem fet abans de forma extensa cal fixar l'argument. Ara l'analogia.

L'analogia és una de les eines interpretatives que la llei atorga al jutge per a superar les possibles llacunes jurídiques, aplicant una norma a un supòsit de fet diferent del que contempla, basant-se en la similitud entre tots dos supòsits; és la tècnica adequada davant una realitat social que es presenta dinàmica i canviant.

Actualment el Codi Civil a l'article 4.1 indica , que "...procedirà l'aplicació analògica de les normes quan aquestes no contemplin un supòsit específic, però regulin un altre semblant entre els quals s'aprecia identitat de raó...". Amb aquest precepte el legislador ha estès l'àmbit conceptual de l'analogia, i la doctrina sembla d'acord a considerar que obre la porta a l'analogia *legis*, la qual cosa no exclou l'analogia *iuris*, que, implícita en els Principis Generals del Dret, opera com a directa font del Dret i informadora de l'ordenament.

L'analogia legis suposa l'aplicació d'una disposició legal a un altre supòsit no previst expressament en ella, però similar, estenent l'aplicació del text legal a un cas diferent del previst.

Vuitè.- Els preceptes legals, que regulen els processos electorals de les entitats esportives a Catalunya, son:

- a) TULE (DECRET LEGISLATIU 1/2000, de 31 de juliol, pel qual s'aprova el Text únic de la Llei de l'esport)
- b) Decret 58/2010 i Decret 55/2012, d'entitats esportives.
- c) Estatuts i reglaments de l'entitat esportiva.

Així doncs, aquest es el marc normatiu, amb una amplitud suficient, per atendre des fa molts anys aquests processos electorals.

La capacitat per autoregular-se les entitats esportives, resideix en les seves assemblees que són les que aproven els seus estatuts i reglaments, que afecten a les qüestions electorals de cada entitat.

La jurisprudència del TSJC reiteradament, ha declarat que es tracta d'entitats privades, amb aquesta capacitat per regular el seu funcionament, sense altres límits que:

- a) Respecte al preceptes continguts al TULE i Decrets de desenvolupament (per exemple; prohibició expressa del vot per correu, representació, etc...).
- b) Que la norma de la entitat sigui aprovada per la seva assemblea.

Novè.- Aquí el que la recurrent Sra. Nuria Saloni Segarra, demana a la Junta Electoral, no es pot fonamentar en una "llacuna jurídica " a resoldre per via analògica, sinó, simplement que la Assemblea de socis del CN Sant Andreu no va permetre el que altres, clubs –en ús de les seves facultats- si van considerar adient incloure. Arribaríem al sense sentit de que si el FC Barcelona (per exemple) regula les seves eleccions ho fa també sobre les eleccions del CN Sant Andreu. Evidentment, tot això fora de la voluntat dels socis de l'esmentat club, que en cap cas pot regular a tercers.

No esmenta la Sra. Nuria Saloni Segarra al seu escrit, que front a aquestes disposicions que copia de tres clubs, hi ha altres –tant dignes, respectables, i subjectes a dret- que als seus estatuts o reglaments no permeten la "propaganda" electoral a les seves instal·lacions. Sense ànim d'esser exhaustius, podem esmentar aquestes entitats esportives privades inscrites al registre de la Generalitat de Catalunya; Consell Esportiu del Tarragonès, Consell Esportiu del Pallars Jussà, Federació Catalana de Futbol, Federació Aèria Catalana, Federació Catalana de Petanca, Federació Catalana de Karate, Federació Catalana d'handbol, CH Sant Miquel de Barcelona, etc...

No es tracta de trobar més reglaments electorals de tercers, sinó que no soó aplicables al nostre club. Un reglament d'un club (segons el TULE) regula aspectes del mateix club, no de tercers. Estaríem davant d'una manifestació insòlita d'una vis expansiva, de una norma interna social a altres societats, no admesa al nostre dret.

La singularitat de cada entitat esportiva catalana, és un actiu que cal preservar. En aquesta línia, cal recordar que cada entitat, respectant els màxims i mínims de la legislació esportiva catalana, poden també determinar la composició de les seves assemblees, períodes electorals (4 a 8 anys), etc... tot per potenciar el caràcter privat de les entitats esportives i respectar la voluntat societària, sempre prevalent en el dret català.

Aquesta voluntat del legislador de respecte a la autonomia i caràcter privat de les entitats esportives es recull al TULE diu sobre "... les entitats esportives, concepte que, en determinats preceptes de la Llei, cal entendre en sentit ampli,es regulen els

clubs esportius o associacions esportives, que són les entitats bàsiques, o de primer nivell, a partir de les quals s'organitza l'esport català en l'àmbit privat. ...".

A l'article 5 "...S'entén per club esportiu o associació esportiva, als efectes d'aquesta Llei, qualsevol entitat privada amb personalitat jurídica i capacitat d'obrar, formada per persones físiques, els objectius bàsics de la qual són el foment, el desenvolupament i la pràctica continuada de l'activitat física i esportiva, sense cap afany de lucre...."

Sobre els estatuts que aproven els clubs l'Art. 6 "...La formulació dels estatuts ha de respondre al principi de representativitat, segons les normes esportives que són aplicables. L'organització interna ha d'ésser democràtica i l'òrgan suprem de govern ha d'ésser l'Assemblea general, integrada per tots els associats amb dret de vot. ..."

El Decret 58/2010, sobre les eleccions als clubs esportius regula a l'article 11 que "...Els estatuts establiran el règim electoral ...".

En el cas del nostre club la regulació electoral esta continguda als seus estatuts (norma de nivell màxim), que una vegada aprovats a la nostra Assemblea social, i abans de la seva inscripció, són verificats pel que fa al seu ajustament a dret, pels serveis del registre de clubs de la Generalitat (entitat titular de la funció de reserva d'ajustament al dret) que de produir-se la pretesa llacuna jurídica que invoca la Sra. Nuria Saloni Segarra, haurien formalitzat la corresponent nota de reparació, cosa que no es va produir com a consta als mateixos estatuts, disponibles a la pàgina web del nostre club.

La Junta electoral, atès els fets i fonaments de dret abans reproduïts, per unanimitat ha **RESOLT:**

Desestimar en la seva totalitat el demanat per la Sra. Nuria Saloni Segarra, al seu escrit rebut el 21 d'agost del 2020, en nom de la candidatura que encapçala.

Contra aquest acord pot interposar-se recurs davant el Comitè d'Apel·lació de la Federació Catalana de Natació en el termini de tres dies següents a la notificació de l'acord impugnat.

El President de la Junta Electoral.