

Expte: 58/19

València, a 30 de gener de 2020

President

D. Alejandro Valiño Arcos

Vicepresidenta

Dña. Mercedes Sánchez-Escobero Fernández

Vocals

D. Mateo Castellá Bonet

D. Enrique Carbonell Navarro

Dña. Alejandra Pitarch Nebot

Secretària

Dña. Lucía Casado Maestre

Constituït el Tribunal de l'Esport de la Comunitat Valenciana en sessió degudament convocada per al 29 de gener de 2020, amb assistència dels membres que al marge es relacionen, va adoptar, en relació amb l'escrit presentat per el Sr. [REDACTED] en nom i representació del Club [REDACTED], la següent

RESOLUCIÓ

I. ANTECEDENTS DE FETS

- En data de 07/10/2019, la Sra. [REDACTED] envia un e-mail al jutge únic de competició de la Federació de Voleibol de la Comunitat Valenciana, on sol·licita la baixa d'ofici de la fitxa federativa de la seua filla [REDACTED] per a què puga inscriure's en un altre equip i continuar jugant al voleibol, degut a circumstàncies personals entre el president del club i el seu entrenador, d'una banda, i la menor, d'altra, negant-se el president del club a donar-li de baixa en el club.
- En data de 15/10/2019, es dictà providència pel Jutge Únic de Competició de la Federació de Voleibol de la Comunitat Valenciana incoant procediment jurisdiccional en l'àmbit competitiu, donant-hi trasllat al Club [REDACTED] per formular al·legacions.
- En data 16/10/2019 es rep confirmació de lectura del e-mail enviat al Club [REDACTED] del trasllat de la providència de data 15/10/2019, incoant procediment jurisdiccional en l'àmbit competitiu. No hi presenta cap al·legació.
- En providència 1/2019/2020 dictada pel Jutge únic de la Federació de Voleibol de la Comunitat Valenciana, en data 08/11/2019, resolgué: "estimar la sol·licitud interposada per Sra. [REDACTED] en nom i representació de la seua filla [REDACTED] procedint a concedir la baixa de la seua llicència federativa amb el Club [REDACTED]".
- En data 15/11/2019, D. D. [REDACTED] en nom i representació del Club [REDACTED] formulà recurs d'alçada davant el Comitè d'Apel·lació mostrant el seu desacord amb la resolució impugnada per estimar que la jugadora [REDACTED] pertany al club [REDACTED] ja que va signar un "tríptic" on es comprometia a pertànyer al club durant la temporada 2019/2020, i així és alineada des de la primera jornada, a més de negar els fets aduïts per la Sra. [REDACTED]. Alhora, al·lega també nul·litat de la resolució al no haver-li-la comunicat pels conductes reglamentaris, tanmateix haver-ho fet per e-mail.
- Pel Comitè d'Apel·lació de la Federació de Voleibol de la Comunitat Valenciana, en recurs d'apel·lació de data 2 de desembre de 2019, va dictar la següent resolució: "Desestimar en la seua integritat, el recurs interposat per D. [REDACTED] en nom i representació del Club [REDACTED] contra la providència 1-2019/2020 dictada pel Jutge únic, ratificant la mateixa íntegrament i amb imposició de costes d'aquesta alçada".
- Que, mitjançant escrit de 19 d'octubre de 2019, D. [REDACTED] en nom i representació del Club [REDACTED] ha formulat davant aquest Tribunal de l'Esport, recurs d'alçada contra la resolució del Comitè d'Apel·lació de la Federació de Voleibol de la Comunitat Valenciana, recurs d'Apel·lació 4/2019, de data 2

de desembre de 2019, en el què, reproduint les alegacions fetes davant el Comitè d'Apel·lació, sol·licita l'anul·lació de la resolució d'aquell òrgan disciplinari. Aquest Tribunal li ha donat trasllat del recurs a la Sra. [REDACTED] que va formular alegacions al respecte.

- **SIGLARI** d'aquesta resolució: "FVBCV", Federació de Voleibol de la Comunitat Valenciana; "LECV", Llei 2/2011, de 22 de març, de l'esport i l'activitat física de la Comunitat Valenciana; "LPACAP", Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del Procediment Administratiu Comú de les Administracions Públiques; "EFVBCV", Estatuts de la Federació de Voleibol de la Comunitat Valenciana; "RDFVBCV", Reglament de disciplina de la Federació de Voleibol de la Comunitat Valenciana.
- El dia 29 de gener de 2020 es va procedir a la votació i resolució del present recurs de conformitat amb els següents:

II. FONAMENTS DE DRET.

PRIMER.- Legitimació i representació

Consta en l'expedient la legitimació del recurrent i la representació del Sr. [REDACTED] en nom i representació del Club [REDACTED] en virtut de l'article 142.2.d) de la LECV; de l'article 3 de la LPACAP; i de l'article 1, paràgraf tercer i l'article 89.2 paràgraf quart del RDFVBCV.

SEGON. Competència del Tribunal de l'Esport.

De conformitat amb l'article 117.2 de la LECV pel qual s'estableix que la potestat jurisdiccional esportiva en l'àmbit competitiu s'estén a les qüestions que es plantegen en l'àmbit federatiu en relació amb l'accés o exclusió de la competició o amb l'organització, ordenació i funcionament d'aquesta i amb l'atorgament o denegació de les llicències esportives tant als clubs com als esportistes i la resta d'estaments reconeguts.

Al capdavant, l'article 119.2.c) de la LECV, estableix la competència del Tribunal de l'Esport de la Comunitat Valenciana, en l'exercici de la potestat jurisdiccional en l'àmbit competitiu per resoldre els recursos d'alçada contra les resolucions dictades pels òrgans federatius també dotats de potestat jurisdiccional esportiva.

L'article 67.1 de la LECV senyala que la llicència federativa atorga al seu titular la condició de membre d'una federació, l'habilita per a participar en les seues activitats esportives i competicions oficials i acredita la seua integració en aquesta, i en els mateixos termes s'estableix en l'article 44 dels EFVBCV.

Aleshores, no hi dubte que la concessió o denegació d'una llicència entra de ple dins l'àmbit competitiu i, en conseqüència, la revisió de les decisions definitives que els òrgans jurisdiccional federatius adoptin al respecte són de la plena competència del Tribunal de l'Esport en via de recurs, com hem assenyalat abans.

La qüestió central que es resol amb aquest expedient, no és un altra que la petició de la mare d'una menor, jugadora de vòlei, davant uns fets que entén perjudicials per a la seua filla, i prega canviar de club esportiu i continuar fent esport federat, i així dons, sol·licita se'l reconegui el dret a fer esport de competició, amb tot el que això representa, com és el canvi forçós de pertinença a un club esportiu, desvinculant-se de l'altre.

TERCER.- Motivació del recurs.

Justifica el recurrent la presentació d'aquest recurs sota l'afirmació que la jugadora, menor de edat, pertany al Club recurrent. Que l'esmentada jugadora va signar un compromís d'adscriure's durant la temporada 2019/2020. Així dons, el Club recurrent desitja comptar per aquesta temporada en la jugadora, degut a que hi ha estat entrenat en l'equip i jugant habitualment amb

ell, sense que una puntual falta de convocatòria en un partit pugua servir de justificació per sol·licitar a la FVBCV el canvi de club i, per descomptat, el canvi de llicència federativa atorgada mitjançant el club recurrent, produint un greu precedent si sota qualsevol decisió de l'entrenador, sol·liciten la baixa del club, creant una manca de jugadors al què afectaria la futura participació del club en la competició esportiva.

QUART.- Motivació de la resolució del Comitè d'Apel·lació recorreguda.

El Comitè d'Apel·lació desestima el recurs del Club [REDACTED] i es objecte de recurs davant el Tribunal de l'Esport els següents fonaments de la seua resolució :

- a) El Club recurrent va tindre coneixement de la providència d'incoació del expedient disciplinari per a poder presentar les al·legacions que considerés pertinents, i la manca d'al·legacions sols es pot entendre com a falta d'interès, doncs, a banda del e-mail rebut, consta en l'expedient la devolució, per no recepció, de la carta certificada enviada a l'adreça del Club recurrent.
- b) Quan es parla de menors ha de regir l'afavorir la pràctica esportiva, a més a més, la baixa federativa per canvi de Club està prevista en les Bases de Competició article 9, sense cap oposició del recurrent. Que l'afirmació del compromís mitjançant el tríptic amb el club recurrent no és motiu suficient per si mateix, dins de l'àmbit esportiu, per mantindre una fitxa federativa quan estem en un nivell d'enfrontament com es troba la jugadora i el Club.

CINQUÉ.- De la notificació de la providència d'incoació del procediment disciplinari.

L'article 40.4 de la LPACAP consagra que:

"Sense perjudici del que s'estableix en l'apartat anterior, i únicament als efectes d'entendre complerta l'obligació de notificar dins del termini màxim de durada dels procediments, serà suficient la notificació que contingui, si més no, el text íntegre de la resolució, així com l'intent de notificació degudament acreditat".

La fi perseguda pel legislador amb la inclusió d'aquest apartat es resumeix a la perfecció en la Sentència del Tribunal Suprem de 17 novembre 2003 (matisada per la de 3 de desembre de 2013). Aquesta resolució judicial desgrana el derogat article 58.4 de la Llei 30/1992 (el contingut de la qual ha romàs inalterat en la normativa vigent) en els següents termes:

"L'objectiu, per tant, d'aquest últim apartat la interpretació del qual constitueix l'objecte del present recurs de cassació en interès de la Llei, és afegir dos supòsits en els quals s'entén complerta l'obligació de notificar dins del termini màxim de durada dels procediments administratius, a més del supòsit bàsic d'una notificació efectuada amb tots els requisits legals. Tals suposats són la notificació que, malgrat no complir amb tots els requisits previstos en l'apartat 2 del propi article 58 -avui article 40.2 de la Llei 39/2015-, contingui el text íntegre de la resolució, i l'intent de notificació degudament acreditat" [...]

*"La correcció de la interpretació efectuada es confirma si s'examina la intenció del legislador en incorporar en 1999 aquest apartat 4 de l'article 58 de la Llei 30/1992. En efecte aquesta previsió legal respon a un objectiu que el legislador ha explicat en l'exposició de motius de la Llei 4/1999, de 13 de gener, per la qual es va afegir precisament l'apartat 4 que examinem: **evitar que mitjançant un deliberat rebuig de les notificacions per part dels administrats pugui obtenir-se l'estimació presumpta de les sol·licituds que poguessin haver-se deduït davant l'Administració (epígraf IV. primer paràgraf).** Però, com assenyalava la recurrent, aquest objectiu es pot formular amb major amplitud i generalitat, com ho és el **d'evitar la utilització fraudulenta del rebuig de les notificacions i aconseguir amb ella, no sols l'assenyalat d'obtenir l'estimació presumpta de sol·licituds, sinó també obtenir la caducitat de procediments sancionadors o productors d'efectes negatius per als administrats, en detriment dels interessos generals emparats per l'actuació administrativa.**"*

Consta a l'expedient administratiu, que el recurrent va rebre el correu electrònic de notificació de la providència d'incoació de l'expedient administratiu, objecte del present recurs, en data 16/10/2016, i també ha quedat acreditat en l'expedient administratiu, l'intent de notificació degudament acreditat al domicili del recurrent, per correu postal.

Convé ressaltar, que el Club [REDACTED] sent sabedor del contingut de la providència d'incoació i de la denuncia feta per la mare de la jugadora en nom de la mateixa, per e-mail, no va al·legar cap motiu en què pugua justificar en aquesta instància una possible indefensió, si més no, com una al·legació per evitar els efectes negatius del seu silenci en aquell moment.

Convé destacar la passivitat del recurrent, tant en desvirtuar els fets al·legats per la denunciant proposant cap prova en contra, sinó que a més a més, deixa passar el temps fins que l'orgue disciplinari resol en contra dels seus interessos, com si no tingueren el per què de manifestar cap cosa davant les peticions reiterades de la denunciant per què li donés de baixa en el club a la seua filla menor d'edat.

En conseqüència, es desestima aquesta al·legació de nul·litat del procediment i d'indefensió.

SISÉ.- La llibertat del menor davant les obligacions federatives.

El Comitè d'Apel·lació parteix de l'interès superior de la pràctica esportiva dels menors, i d'afavorir que la jugadora no deixi de jugar per un bloqueig del club al que pertany, al no voler donar-li la baixa i finalment estigi supeditada a la voluntat del club per poder jugar, sent sabedors de les roïnes relacions entre ells.

En el marc dels drets dels menors en l'esport tenim tot un bloc normatiu que protegeix el fet de la pràctica de l'esport, tant en l'àmbit de la Comunitat Valenciana, com al nacional i internacional (Decisió 1904/2006, de 12 de desembre, del Parlament i el Consell de la Unió Europea, Convenció de les Nacions Unides sobre els drets dels menors de diu anys, oberta a la signatura i ratificació per l'Assemblea General en la seua resolució 44/25, de 20 de novembre de 1988, la Llei Orgànica 1/1996, de 15 de gener, pel que fa a la legislació espanyola, de Protecció Jurídica del Menor, la Carta Internacional de l'Esport, de 21 de novembre de 1978, de la UNESCO, la Llei 26/2018, de 21 de desembre, de la Generalitat, de drets i garanties de la infància i adolescència, i la nostra LECV). Ara bé, en aquest cas no se li està impedit la pràctica de l'esport, [REDACTED] no se li està negant la plaça de jugadora en el club recurrent, i així ho manifesta el club. El que és objecte de debat no és sinó el fet de què per la voluntat de la menor, pels motius que pugui al·legar, se li permet el canvi de club en el transcurs de la competició, davant l'oposició del club que milita i que a més a més, no s'oposa a que jugui en les seues files.

La resta de consideracions fetes per la denunciant i pel recurrent al voltant dels fets que hi han provocat les tensions, no són objecte del present expedient disciplinari, doncs no hi ha hagut cap denuncia formal de sanció pels fets front a l'entrenador o al president del Club arran de les manifestacions fetes en l'escrit de denuncia. Sols és objecte de consideració en aquesta resolució el conflicte entre la permanència o no en el club, amb l'oposició del club al que pertany, una vegada començada la temporada de competició.

Aleshores, ens veiem davant un conflicte d'interessos pel què hem d'acudir a la normativa federativa en què es reglamenten el canvi d'equip i baixa de jugadors en el transcurs de la temporada.

L'article 9 de les Bases de Competició de la FVBCV, temporada 2019-2020, estableix que l'autorització federativa emesa per la FVBCV és l'únic document oficial reconegut per garantir la afiliació d'una persona física a un club, així com per a permetre que siga inscrita en l'acta d'un encontre en el marc de les competicions de la FVBCV.

En concret, l'article 9.7 de les Bases de Competició de la FVBCV dictamina que

“9.7.1 En el transcurso de la temporada un jugador podrá tramitar una nueva licencia por otro club y sólo una si dispone previamente de la Carta de Baja de su club de origen y se cumplen el resto de requisitos establecidos normativamente.

Las bajas tendrán efectos desde el momento de su inscripción en el registro que proceda, previa presentación en el modelo oficial.

9.7.2 Para el cambio de equipo dentro del mismo club no será necesario cumplimentar la Carta de Baja, se deberá comunicar mediante el formulario de solicitud correspondiente y sólo se podrá cambiar de equipo una vez en la misma temporada.

La fecha tope será la establecida para ello en la división o categoría en la que se quiere participar.

En Competiciones Nacionales se deberá cumplir la Normativa establecida por la RFEVB.”.

En els requisits establerts per les Bases de Competició de la FVBCV no hi ha cap referència al cas concret que és objecte de resolució, doncs únicament es contempla l'atorgament de la baixa pel club de procedència, la retirada, desaparició o sanció de l'equip, o circumstàncies laborals, familiars o d'estudis, que no és el cas.

Així doncs, el club recurrent, de conformitat amb l'article 9.1 de les Bases de Competició, abans de l'inici de la competició va tramitar un mínim de 8 llicències de jugadors per poder participar en la competició, sense que s'acrediti pel club recurrent si la baixa de la jugadora ■■■ té com a conseqüència l'incompliment d'eixe mínim de llicències que donaria lloc a l'expulsió de la competició.

A més a més, segons l'article 9 de les Bases de Competició, determinen que el termini per canvi de club serà la que se estableix en l'article 9.6 de les Bases de Competició, en què es concreta en la categoria de Juvenil fins al 13-02-2020 per al canvi de jugadors com a data màxima per tramitar llicències de diferents clubs, per tant, estem en termini per a poder formalitzar la “Carta de baixa” i la nova llicència.

Tanmateix, l'al·legació principal que manifesta el club és la indefensió davant l'unilateral voluntat dels jugadors menors d'edat que poden sol·licitar el canvi de club i que la Federació li'ls accepta pel fet de ser menors d'edat, quedant el club sense jugadors o inclús sense poder competir, havent-hi formalitzat en temps i forma les llicències per poder competir i sense cap obligació davant la permanència de la llicència del jugador durant tota la temporada, com estipula l'article 9 de les Bases de Competició de la FVBCV.

SETÉ. La interpretació de l'article 9 de les Bases de Competició de la FVBCV. Aplicació al cas. Desestimació del recurs.

En primer lloc, el club recurrent no encerta en delimitar el verdader objecte del present expedient disciplinari. No es tracta de resoldre únicament la limitació de la jugadora, menor d'edat, front les obligacions federatives de pertànyer durant tota la temporada al club que l'ha inscrita en la competició, sinó en resoldre el conflicte entre la voluntat de deixar de pertànyer al club i la negativa del club a donar-li la baixa sense cap al·legació que no siga la obligació formal de pertànyer al club i sotmetre durant tota la temporada la voluntat de la menor de canviar d'equip.

En segon lloc, a més de la normativa federativa, hi ha que estar al compliment de la LECV, que en el seu article 15.3, diu:

“No podran exigir-se drets de retenció, formació o qualsevol altre tipus de compensació econòmica per als esportistes menors de 16 anys entre entitats esportives de la Comunitat Valenciana”.

En efecte, la menor ■■■ té menys de 16 anys, i el club ■■■ no pot exercir cap dret de retenció a sobre de la jugadora. Aleshores, el club recurrent davant les al·legacions

manifestades per la mare de la menor, no deu manifestar el seu silenci davant l'òrgan disciplinari emparant-se amb una posició d'en suposat privilegi per estar emparat amb el reglament federatiu, dons té el deure moral com a Club al que està adherida la menor, de al·legar motivadament que la voluntat de la menor és injustificada i absent de qualsevol motivació per deixar el club.

El Club recurrent ha mostrat una matussera passivitat des de l'inici del procediment, fent un abús del dret atorgat per la normativa federativa, i que l'actitud del mateix ve sancionat per l'article 7.2 del Codi Civil, on prohibeix l'abús del dret pel fet que el club [REDACTED] ha negat l'emissió de la "carta de baixa" sense manifestar en temps i forma cap motiu o justificació. Sols després de ser atorgada la baixa per la FVBCV, ha manifestat arguments generals per retenir a la jugadora [REDACTED] al·legant una vulneració de la normativa federativa sense acreditar en què li suposava al club en concret, l'atorgament de la "carta de baixa" a la jugadora [REDACTED] i sense manifestar les raons de no donar-li-la a sota les tensions denunciades per la mare de la jugadora, recordem, menor d'edat.

La normativa federativa, en concret, les Bases de Competició de la FVBCV, regulen un procediment general per a garantir el compliment dels mínims de llicències per equip i els possibles trasllats entre clubs, tanmateix, el club recurrent ha de manifestar en temps i forma quins han sigut els motius pels què ha declinat donar la "carta de baixa" a [REDACTED] àdhuc quan en el recurs davant aquest Tribunal de l'Esport copia el mateix escrit de recurs d'alçada davant el Comitè d'Apel·lació i omet la referència feta al mateix en la qual ja no al·lega en aquesta instància administrativa cap negació o justificació de les manifestacions que reiteradament descriu la mare de la menor i que son la causa de sol·licitud de baixa del club.

És per això que, el club no ha negat la "carta de baixa" pel seu desig legítim de seguir comptant esportivament amb la jugadora, sinó més aviat en una inacceptable represàlia, incompatible als valors de l'esport. Aleshores, l'exercici antisocial del dret i l'abús del mateix no es un altra cosa que promoure'l per a finalitats distintes a les estipulades per la norma i, sense cap dubte, entre aquests no està el de donar un escarment, transgredint l'article 43 dels EFVBCV, en relació als principis rectoris establerts en l'article 2 de la LECV.

En conseqüència, s'ha de desestimar el recurs perquè quan el Club [REDACTED] no emet la baixa oficial del club a la jugadora [REDACTED] menor de 16 anys, sense cap justificació i en clar abús de dret, és pales l'atorgament per la FVBCV de la llicència sol·licitada per jugar amb un altre equip.

Al remat,

En virtut dels antecedents de fet i dels fonaments de Dret de la present resolució, el TRIBUNAL DE L'ESPORT **RESOL**

DESESTIMAR el recurs del Sr. [REDACTED] en nom i representació del Club [REDACTED] [REDACTED] contra la resolució del Comitè d'Apel·lació de la Federació de Voleibol de la Comunitat Valenciana, recurs d'Apel·lació 4/2019, de data 2 de desembre de 2019, confirmant-la íntegrament.

Que es notifique aquesta resolució als interessats i a la FVBCV, fent-los-hi saber que exhaureix la via administrativa i que contra ella poden interposar recurs potestatiu de reposició davant el Tribunal de l'Esport de la Comunitat Valenciana, en el termini d'un mes a comptar des de l'endemà de la recepció de la notificació d'aquesta resolució, d'acord amb els articles 123 i 124 de la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment comú de les administracions públiques; o bé, recurs contenciós-administratiu davant el Jutjat de lo contenciós-administratiu, en el termini de dos mesos a comptar des de l'endemà de la recepció de la notificació d'aquesta resolució, d'acord amb l'article 46 de la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la Jurisdicció Contenciós-Administrativa.

ALEJANDRO MARIA VALIÑO
ARCOS - NIF [REDACTED]
Firmado digitalmente por ALEJANDRO
MARIA VALIÑO ARCOS - NIF: [REDACTED]
Fecha: 2020.01.30 07:42:24 +01'00'