



RESOLUCIÓ
DE LA MESA ELECTORAL DE LES ELECCIONS A LA JUNTA DE GOVERN DEL
COL·LEGI OFICIAL D'INFERMERES I INFERMERS DE BARCELONA DE DATA
27 DE FEBRER DE 2020

RES 02/20

A Barcelona, a la seu del Col·legi Oficial d'Infermeres i Infermers de Barcelona, C/ Pujades, nº 350, a les 9:00 hores del dia 28 de febrer de 2020 es reuneixen les següents persones, membres de la Mesa Electoral de les eleccions de la Junta de Govern del Col·legi Oficial d'Infermeres i Infermers de Barcelona:

Sr. Jaume Costa Navarro	Col·legiat núm. 2873
Sr. Ángel Camón Gómez	Col·legiat núm. 14770
Sra. Elena Sarmiento Escalante	Col·legiada núm. 67110

Actua com a President el Sr. Jaime Costa Navarro i com a Secretària la Sra. Elena Sarmiento Escalante, d'acord amb el que disposa l'article 38 dels Estatuts col·legials.

FETS

PRIMER.- A data 27 de febrer, ha tingut entrada escrit d'impugnació de la candidatura SOM GARANTIA contra la resolució 01/20 de la Mesa Electoral de 26 de febrer de 2020.

S'al·lega la no consideració dels vots emesos a través de "correos express" com a correu certificat, custòdia dels sobres amb els vots per correu i es sol·licita deixar sense efecte la resolució i a continuar amb el procediment de conformitat amb el contingut de l'Acta 14/20 d'escrutini. Per altressí demana la suspensió de l'acte de validació de la documentació i recompte convocat pel dia 28 de febrer a les 09:30 h. fins a la resolució de la present impugnació.

SEGON.- La mateixa tarda de 27 de febrer de 2020, ha tingut entrada escrit d'ampliació de la candidatura SOM GARANTIA contra l'acta de la Mesa Electoral de 26 de febrer de 2020.

S'al·lega la competència del Consell de Col·legis d'Infermeres i Infermers de Catalunya per resoldre la impugnació de INFERMERES 2020 contra l'acta final d'escrutini de 25 de febrer de 2020.

Sol·licitant declarar nul·la l'acta de la Mesa Electoral de 26 de febrer per haver estat, al seu criteri, dictada per un òrgan incompetent.



FONAMENTS DE DRET

PRIMER.- D'acord amb els articles 38 i 39 dels Estatuts col·legials, la Mesa Electoral regeix i controla el procés electoral. Per tant es l'òrgan amb competència al procés electoral i per tant amb competència funcional per resoldre l'escrit d'impugnació.

SEGON.- L'article 52 dels estatuts col·legials conté una remissió legal que diu: "*Tota elecció que es celebri per ocupar càrrecs del Col·legi es regirà pel procediment establert en els articles precedents, essent d'aplicació supletòria la regulació establerta sobre règim electoral general de l'Estat.*"

La pròpia Impugnant a l'apartat "II.-" del seu escrit diu: "*(..) mitjançant el present escrit i de conformitat amb l'establert a l'article 108.3 de la Llei Orgànica 5/1985, de 19 de juny, de Règim Electoral General, impugno (...)*". L'escrit està presentat en els terminis establerts a la LOREG.

La impugnació en el seu escrit assumeix la remissió legal, que té caràcter imperatiu, continguda a l'article 52 dels estatuts col·legials.

TERCER.- Sobre la validesa dels vots emesos per Correos Express. Respecte l'afirmació efectuada per SOM GARANTIA de que Correos Express no reuneix les condicions necessàries establertes en l'article 3.4 de la llei 43/2010 de 30 de desembre de Serveis Postals Universal, dels drets dels usuaris i del mercat postal, la Mesa Electoral ja va emetre el seu pronunciament en la RESOLUCIÓ 01/2020 de 26 de febrer. La definició continguda a la Llei no admet dubtes.

La impugnació realitzada per SOM GARANTIA no incorpora arguments ni fets nous que puguin portar a una reconsideració de la decisió de la Mesa. S'al·lega que el servei de Correos Express no dona prova del dipòsit d'enviament postal o de la seva entrega al destinatari. Aquesta afirmació no ve suportada per cap fonamentació legal que contradigui el sentit literal de la Llei de Serveis Postals Universal i l'acta que aporta refereix a productes no certificats.

La Mesa Electoral es remet a les al·legacions efectuades en base a la normativa de la llei 43/2010 i a la consideració de l'empresa Correos Express com a operadora de servei postal Universal vàlidament inscrita en el Registre d'Empreses Prestadores de Serveis Postals.

En sentit contrari al que expressa la candidatura, la Mesa Electoral afegeix que en la pròpia web de correus exprés, quan s'intenta contractar un servei PAQ24 (l'utilitzat per enviar els vots objecte de discussió), apareix dins dels serveis inclosos, un seguiment online en el que queda registrat des de la recollida fins l'entrega i per tant conforme l'article 3.4 de la llei 43/2010 reuneix el requisit de "prova del dipòsit d'enviament postal o de la seva entrega al destinatari" per ser considerat com a correu certificat.

Per tant, la Mesa Electoral es reitera en l'exposat de forma detallada en la resolució 01/20 de 26 de febrer de 2020 i en la i la Mesa Electoral només pot concloure que els sobres que contenen vots emesos, enviats han de considerar-se correu certificat.



Per últim convé recordar que la Mesa ha tingut en compte la finalitat de la normativa electoral, el nombre significatiu de vots emesos, així com els principis democràtics i de participació recollits a l'ordenament, el dret de sufragi de totes les col·legiades i col·legiats que hagin emès el seu vot per correu, com el principi de conservació de tots aquells actes del procés electoral.

QUART.- En relació a la custòdia dels vots per correu, convé recordar a la impugnant que tots els vots emesos per correu van estar custodiats pel Notari i degudament relacionats a l'acta amb el seu número d'ordre, data del segell d'admissió, data d'arribada i número de certificat, indicant en la columna d'observacions només aquells que s'havien rebut per correu ordinari sense certificar. L'acta Notarial conté una relació detallada dels sobres i el seu número de registre consta tant en el llistat com en el sobre. Tot ha estat precintat i custodiat per la Mesa Electoral.

CINQUÉ- En quan a les al·legacions complementàries presentades en un altre escrit, es fa referència al fonament de dret primer i segon i a més la pròpia impugnant al seu primer escrit fa referència a l'admissibilitat del seu escrit a l'article 108 de la LOREG.

La Mesa Electoral no té superior jeràrquic per resoldre impugnacions en matèria electoral de conformitat amb la Llei Orgànica del Règim Electoral General i l'article 39 dels estatuts del Col·legi Oficial d'Infermeres i Infirmers en el qual es donen funcions a la Mesa Electoral en tot allò referit al control del procés electoral.

En origen, l'acta de 26 de febrer de 2020 objecte de impugnació per part de la candidatura SOM GARANTIA és la resolució de la impugnació interposada per la candidatura INFERMERES 2020 contra l'Acta d'escrutini de la Mesa Electoral.

Els Estatuts a l'article 52 amb caràcter imperatiu remet a l'aplicació supletòria de la LOREG

Tal com cita el Tribunal Superior de Justícia de Madrid, Sala de lo Contencioso Administrativo, Sección 1ª, Sentència 866/2016 de 18 Nov. 2016, la jurisprudència no ha fixat un criteri unànim al respecte ja que dependrà dels propis Estatuts col·legials la normativa per definir el règim de recurs contra les decisions de les Meses Electorals.

L'aplicació supletòria d'una norma a una altra norma té com pressupòsit que hi hagi un buit legal això és, una manca de regulació per a un supòsit de fet contemplat en la segona.

Com assenyalava la Sentència de Tribunal Suprem de 4 de febrer de 2014 (cassació 2324/2011) "per aplicar la LOREG en eleccions com l'ara examinada, cal que hi hagi una veritable buit legal en la regulació electoral específica i, a més, que el supòsit de fet el corresponent precepte de la LOREG guardi identitat de raó amb el cas que es tracti".

Entenem que l'existència d'una norma específica en els estatuts del COIB que remet en amb caràcter supletori a la LOREG implica que no pot ser d'aplicació automàtica els Estatuts del Consell de Infermeres i Infirmers de Catalunya com pretén la part recurrent.



Per tant l'article 52 dels Estatuts del COIB configura un imperatiu legal a l'aplicació de la LOREG i, per tant, contra acords i resolucions de la Mesa Electoral s'hauran de presentar conforme l'article 108 LOREG davant de la pròpia Mesa en el termini de 1 dia natural.

La Mesa Electoral no es un òrgan permanent del COIB sinó que és designada, d'acord amb els estatuts, per una concreta actuació, en aquest cas, per resoldre temes de caràcter electoral tal com s'estableix en l'article 39 dels estatuts col·legials. El llistat del article 39 dels estatuts no és "numerus clausus" doncs el propi article cita que a títol enunciatiu i entre altres la mesa electoral tindrà les funcions relatives al control del procés electoral.

Per tant, les reclamacions contra actes de la pròpia Mesa, hauran de ser resoltes per aquest mateix òrgan i en cap cas els Estatuts o la regla supletòria LOREG habiliten al consell a intervenir.

La decisió de la Mesa és la seva resolució de 26 de Febrer donant resposta a la impugnació per part de INFERMERES 2020 és clara i no admet interpretacions analògiques, sinó que es en aplicació dels estatuts col·legials i la Llei Orgànica de Règim Electoral General.

L'article 6 del Estatut del Consell de Col·legis d'Infermeres i Infermers de Catalunya (COIIC), que regula les funcions del Consell preveu en l'apartat k) la funció per respondre reclamacions que puguin formular-se en els processos electorals per a l'elecció d'òrgans de govern.

No obstant, aquesta funció no està al mateix temps recollida en l'article 60 de la llei 7/2006, de 31 de maig, de l'exercici de professions titulades i dels col·legis professionals en el que atribueix un llistat de funcions públiques que tots els Consells han de tenir de forma necessària sense incloure en tal llistat, la facultat de resoldre reclamacions en processos electorals.

Per tant, la causa d'oposició ha de rebutjar-se. La *mens legislatoris* dels preceptes anteriorment citats segueix sent la de permetre que els Col·legis electorals fixin en els seus estatuts les normes de resolució de recursos en matèria electoral i en el cas dels estatuts del COIB la redacció del article 52 i conseqüent remissió a la LOREG demostra la voluntat de reservar matèria a l'àmbit que configura la Llei Orgànica 5/1985, i que la raó de tot això, a més del que s'ha exposat, és la d'impedir la demora en la resolució de la qüestió electoral que requereix una resposta en els breus terminis de la Llei.

DECISSIÓ

La Mesa Electoral d'acord amb l'article 108 de la LOREG, en el termini d'un dia, per unanimitat ACORDA:

1.- Desestimar les al·legacions efectuades per SOM GARANTIA i la seva impugnació de la resolució 01/20 de la Mesa Electoral de 26 de febrer de 2020.



2.- Comunicar aquesta resolució a la candidatura impugnant així com a la resta de candidatures.

I perquè així consti, es signa, a 28 de febrer de 2020.

Sr. Jaime Costa Navarro
President

Sra. Elena Sarmiento Escalante
Secretària

Sr. Ángel Camón Gómez
Vocal