

MEDIACIÓN DEPORTIVA: REALIDAD ACTUAL Y PERSPECTIVAS DE FUTURO

- **III CURSO DE ESPECIALIZACIÓN EN DERECHO DEPORTIVO DE LA UNIVERSIDAD DE NAVARRA**
- **Sesión de Clausura: Viernes, 8 de abril de 2016**
- **Ponente: JAVIER LATORRE MARTÍNEZ**



SUMARIO

INTRODUCCIÓN A LA MEDIACIÓN

- ❑ Resolución extrajudicial de conflictos
- ❑ Normativa de aplicación en mediación
- ❑ Concepto de mediación y ámbito de aplicación

MEDIACIÓN DEPORTIVA

- ❑ Necesidad
- ❑ Materias excluidas
- ❑ Características
- ❑ Beneficios
- ❑ Requisitos
- ❑ Situación actual
- ❑ Conclusiones

RESOLUCIÓN EXTRAJUDICIAL DE CONFLICTOS

RESOLUCIÓN EXTRAJUDICIAL DE CONFLICTOS (I)

■ ¿Se imponen soluciones al conflicto por un tercero?

- ¿Métodos autocompositivos?
- ¿Métodos heterocompositivos?
- ¿Métodos mixtos?

- **CONCILIACIÓN** **A**
- **MEDIACIÓN** **A**
- **ARBITRAJE** **H**
- **MED-ARB** **A-H**

RESOLUCIÓN EXTRAJUDICIAL DE CONFLICTOS (II)

■ ¿Moda? o ¿Necesidad?

- **Actualidad: Incremento en volumen y complejidad de los conflictos**
- **¿Eficacia de nuestros Juzgados y Tribunales?**
- **¿Sentencias justas? ¿Soluciones a medida de las partes?**
- **¿Respetan las partes las sentencias?**
- **¿Quedan afectadas las relaciones entre las partes en litigio tras una sentencia / resolución?**
- **¿Posiciones antagónicas?**
- **¿Escalada del conflicto?**

RESOLUCIÓN EXTRAJUDICIAL DE CONFLICTOS (III)

■ ¿Es un fenómeno reciente?

- **ADR:** Métodos alternativos de Resolución de Litigios (*Alternative Dispute Resolution*)
- **ODR:** Métodos ADR que operan en entorno electrónico (*On Line Dispute Resolution*)
- **DERECHO COLABORATIVO:** los abogados de las partes renuncian a intervenir en un pleito futuro si fracasa la negociación

RESOLUCIÓN EXTRAJUDICIAL DE CONFLICTOS (IV)

- **¿Cuándo no se pueden utilizar?**
 - **Normas de carácter imperativo**
 - **Derechos no negociables, estado civil de las personas, etc.**
 - **Cuando sus resultados sobrepasen los límites de las buenas costumbres o la moral imperante.**

NORMATIVA DE APLICACIÓN EN EL ÁMBITO DE LA MEDIACIÓN

PANORAMA NORMATIVO (UE)

- **Recomendación (1998) 1**, del Comité de Ministros del Consejo de Europa, en **mediación familiar**
- **Recomendación (1999) 19**, del Comité de Ministros del Consejo de Europa, de **mediación en materia penal**
- **Recomendación (2001) 9** del Comité de Ministros de los Estados miembros del Consejo de Europa, sobre los modos alternativos en litigios entre las **autoridades administrativas** y las personas privadas.
- **Recomendación (2002) 10**, del Comité de Ministros del Consejo de Europa, sobre **mediación en materia civil**
- **Libro Verde sobre las Modalidades de resolución de conflictos** de la Comisión de las Comunidades Europeas, de 19 de abril del **2002**
- **Directiva 2008/52/CE del Parlamento Europeo y del Consejo de 21 de mayo de 2008 sobre ciertos aspectos de la mediación en asuntos civiles y mercantiles**
- **Directiva 2013/11 (UE)** del Parlamento Europeo y del Consejo, de 21 de mayo de 2013, relativa a la Resolución alternativa de litigios en **materia de consumo**
- **Reglamento (UE) nº 524/2013** del Parlamento Europeo y del Consejo, de 21 de mayo de 2013, sobre resolución de litigios en línea en **materia de consumo**.

PANORAMA NORMATIVO (ESP) (I)

- **Ley 5/2012, de 6 de julio, de Mediación en Asuntos Civiles y Mercantiles**
- **Real Decreto 980/2013**, de 13 de diciembre, por el que se desarrollan determinados aspectos de la **Ley 5/2012**
- **Ley 10/1990, de 15 de octubre, del Deporte** (Título XIII: **Conciliación extrajudicial en el deporte**) Se refiere a la **conciliación y al arbitraje**
- **Leyes del Deporte de Comunidades Autónomas:** algunas hacen referencia al uso de **métodos de conciliación y arbitraje**

PANORAMA NORMATIVO (ESP) (II)

- **¿Normativa específica para la mediación en el deporte?**
 - **Ley 5/2012:** proporciona cobertura legal a la introducción de la mediación en diversas parcelas del Derecho deportivo.
 - **Artículo 2 Ley 5/2012:** ... la mediación puede aplicarse en todos los aspectos contractuales, civiles y mercantiles relacionados con el deporte del fútbol, sobre los cuales las partes tengan libre disposición

PANORAMA NORMATIVO (ESP) (III)

Art. 2 Ley 5/2012: **Ámbito de aplicación**

- **1. Esta Ley es de aplicación a las mediaciones en asuntos civiles o mercantiles, incluidos los conflictos transfronterizos, siempre que no afecten a derechos y obligaciones que no estén a disposición de las partes en virtud de la legislación aplicable.**
- **En defecto de sometimiento expreso o tácito a esta Ley, la misma será aplicable, cuando al menos una de las partes tenga su domicilio en España y la mediación se realice en territorio español.**
- **2. Quedan excluidos, en todo caso, del ámbito de aplicación de esta Ley:**
 - a) La mediación penal.
 - b) La mediación con las Administraciones Públicas.
 - c) La mediación laboral.
 - d) La mediación en materia de consumo.

CONCEPTO DE MEDIACIÓN Y ÁMBITO DE APLICACIÓN

DEFINICIÓN DE MEDIACIÓN (I)

□ **Directiva Comunitaria 2008/52/CE**

- **“Procedimiento estructurado, sea cual sea su nombre o denominación, en el que dos o más partes en un litigio intentan voluntariamente alcanzar por sí mismas un acuerdo sobre la resolución de su problema con la ayuda de un tercero experto.**
- **“Dicho procedimiento puede ser iniciado por las partes, sugerido u ordenado por un órgano jurisdiccional o prescrito por el ordenamiento jurídico”.**
- **“No incluye las gestiones para resolver el litigio que el órgano jurisdiccional o el juez competentes para conocer de él realicen en el curso del proceso judicial referente a ese litigio”.**

DEFINICIÓN DE MEDIACIÓN (II)

- **Art.1 Ley 5/2012: Concepto**
 - **Se entiende por mediación aquel medio de solución de controversias, cualquiera que sea su denominación, en que dos o más partes intentan voluntariamente alcanzar por sí mismas con la intervención de un mediador**

¿NECESIDAD DE LA MEDIACIÓN DEPORTIVA?

¿NECESIDAD DE LA MEDIACIÓN DEPORTIVA? (I)

- Preocupante **incremento de los conflictos deportivos** que pretenden resolverse en sede judicial,
 - procedentes tanto del deporte profesional
 - como del deporte aficionado
- **¿Aplicación extensiva a cualquier tipo de deporte que no sea fútbol?**

¿NECESIDAD DE LA MEDIACIÓN DEPORTIVA? (II)

- **Padres que demandan a clubes y a federaciones**
 - por falta de expectativas deportivas
 - porque no les quieren tramitar la licencia federativa
 - porque no conceden la baja a sus hijos
- **Conflictos entre clubes, intermediarios y jugadores.**
- **Impagos a deportistas o técnicos que se producen en el deporte aficionado,**
 - a pesar de no ser categoría profesional, acaban en el Juzgado de lo Social

¿NECESIDAD DE LA MEDIACIÓN DEPORTIVA? (III)

- **Ámbito interno de los clubes deportivos**
 - Problemas entre las juntas directivas y socios
- **¿Procesos electorales de clubes y federaciones?**
- Conflictos con **derechos de imagen** de deportistas
- Conflictos de clubes /SAD /Federaciones con **proveedores y patrocinadores**

¿NECESIDAD DE LA MEDIACIÓN DEPORTIVA? (IV)

■ En el ámbito laboral

- **Conflictos relacionados con la celebración de contratos con deportistas, técnicos, delegados, personal sanitario, etc.**
- **Destituciones de entrenadores o la rescisión unilateral de los contratos por parte de técnicos o deportistas profesionales**
 - **suelen acabar en controversias en cuanto a formas de pago, cantidades, duraciones de contratos, etc.**

¿NECESIDAD DE LA MEDIACIÓN DEPORTIVA? (V)

- **Final de temporada: intervención de la Asociación de Futbolistas Españoles (AFE)** para defender los derechos de muchos futbolistas que no ven recompensada su dedicación por la entidad que les tiene contratados
- No se trata de un problema del fútbol profesional, en el fútbol aficionado ... **picarescas de determinados directivos para no cumplir con los compromisos adquiridos** con sus futbolistas.
- **Negociación de condiciones salariales** entre la citada Asociación de Futbolistas y la Patronal (La Liga)

¿NECESIDAD DE LA MEDIACIÓN DEPORTIVA? (VI)

- **En el ámbito civil**
- **Conflictos en el seno de la entidad deportiva,**
 - entre las juntas directivas y los socios de la entidad,
 - vulneraciones de derechos de los asociados
 - incumplimiento de las obligaciones de los mismos.
- **Ausencia de transparencia y falta de información de la entidad hacia sus socios en temas de gestión social o económica-patrimonial.**
 - (caso Neymar / caso de los Estatutos Real Madrid)

¿NECESIDAD DE LA MEDIACIÓN DEPORTIVA? (VII)

■ En el ámbito penal

- **Lesiones, insultos, calumnias, injurias, atentados al honor, agresiones, riñas tumultuarias entre aficiones rivales,**
- **Amaños y fraude en la competición**
- **Desde hace veinte años en Argentina, mediación en el fútbol base para erradicar la violencia y para fomentar el juego limpio.**

¿NECESIDAD DE LA MEDIACIÓN DEPORTIVA? (VIII)

- **En el ámbito público**
 - **Conflictos en materia de licencias**
 - **Controversias entre las federaciones y las ligas profesionales**

MATERIAS EXCLUIDAS DE MEDIACIÓN DEPORTIVA

MATERIAS EXCLUIDAS DE LA MEDIACIÓN DEPORTIVA

- **Procedimientos disciplinarios** por la comisión de acciones u omisiones que constituyan
 - Infracciones a la reglas de juego
 - Infracciones a las normas de la competición
 - Infracciones a las normas generales deportivas
- **Procedimientos sancionadores en materia de dopaje y violencia** en los espectáculos deportivos.
- **Como regla general, aquellos casos que estén en juego derechos y obligaciones que no estén a disposición de las partes en virtud de normas imperativas deportivas internacionales, estatales, autonómicas o locales.**

CARACTERÍSTICAS DE LA MEDIACIÓN DEPORTIVA

CARACTERÍSTICAS (I)

- **VOLUNTARIEDAD**
- **LIBRE DISPOSICIÓN / FLEXIBILIDAD**
- **GARANTÍAS DEL PROCEDIMIENTO**
- **NEUTRALIDAD DEL PROCESO**
- **IGUALDAD DE LAS PARTES**
- **CONFIDENCIALIDAD**

CARACTERÍSTICAS (II)

- Las partes en conflicto deberán **actuar conforme a los principios de**
 - **lealtad**
 - **buena fe**
 - **respeto mutuo**
- Debe **impedirse a las partes que**, durante el periodo de tiempo en el que se desarrolle la mediación, **puedan ejercer acciones en sede federativa, administrativa o judicial** en relación con su objeto,
 - **con excepción de la solicitud de medidas cautelares u otra medidas urgentes imprescindibles** para evitar la pérdida irreversible de bienes y derechos

BENEFICIOS DE LA MEDIACIÓN DEPORTIVA

BENEFICIOS (I)

- **Superación del conflicto de forma pacífica**
 - **Sin deterioro de las relaciones entre las partes, que están llamadas a reconciliarse y entenderse**
 - **Mediación en el deporte como un proceso menos estresante que cualquier otra opción para resolver los litigios (Neil Goodrum)**

BENEFICIOS (II)

- **Probable rapidez en la resolución de conflictos**
 - **la vía judicial es demasiado lenta**
 - **determinadas cuestiones pueden dilatarse en el tiempo hasta su resolución final en aras de ser garantistas**

BENEFICIOS (III)

- **Inferior coste económico** al arbitraje y a la vía judicial
- **Flexibilidad** del procedimiento utilizado en la mediación
- **Confidencialidad**
 -que es difícil de conseguir cuando un tercero resuelve, p.ej.,
 - cuando un tercero -**órgano deportivo competente**- impone la resolución de una controversia debido a la publicidad de las mismas, o,
 - en su caso, las **filtraciones interesadas a los medios de comunicación** de las resoluciones adoptadas

BENEFICIOS (IV)

- **Se implanta en foros especializados**
 - **con personas conocedoras del ámbito jurídico-deportivo (“mediadores deportivos”)**
 - **que servirán mejor a los intereses en juego,**
 - **ayudando incluso a mantener las relaciones entre las partes**

BENEFICIOS (V)

■ “Igualdad de armas”

- En función del perfil de las partes, **podría presuponerse un posible desequilibrio en medios y recursos**
 - Ejemplo: un club profesional o sociedad anónima deportiva tiene “aparentemente” más posibilidades de éxito en la resolución de conflictos -por los recursos de que dispone- que una persona física que un deportista o técnico
- La mediación deportiva atenúa o elimina dicho desequilibrio gracias a la búsqueda de **soluciones fundamentadas en la voluntad de las partes** y no en las técnicas y argumentaciones jurídicas o en los recursos económicos de los que dispone cada parte.

REQUISITOS DE LOS MEDIADORES DEPORTIVOS

REQUISITOS (I)

■ Titulación

- **Deberían establecerse ciertas condiciones que podrían ayudar a una mejor resolución de los conflictos, p.ej.:**
 - **a) Titulación universitaria o de formación profesional superior.** No es necesario concretar el tipo de título sino que la condición debe ser que ese título sea oficial.
 - **b) Formación específica para ejercer la mediación** (duración no debería ser inferior a las cien horas lectivas)
 - **c) Formación específica en áreas del Derecho deportivo**
 - **d) Reciclaje de los mediadores deportivos, mediante cursos y seminarios específicos** (p.ej., cada dos años)

REQUISITOS (II)

■ Independencia e imparcialidad

- **El mediador deportivo debe garantizar su independencia, revelando cualquier circunstancia que afecte o pueda afectar a su imparcialidad o bien generar un conflicto de intereses**
 - Ej.: caso de un mediador que simultáneamente sea agente de jugadores y que le pueda interesar que el club, que es parte en la mediación, conceda la baja a un jugador menor de edad (la otra parte en conflicto)
- **Si el mediador ha pertenecido o ha estado contratado por una de las partes, sea de forma directa o indirecta, o, simplemente, que exista relación personal, ... dudas en la otra parte del conflicto**
 - si acuden a la mediación un club de fútbol y un futbolista o representantes legales de un jugador, y se encuentran que el mediador (o el despacho en el que pueda prestar sus servicios) había sido asesor jurídico de la entidad deportiva, es normal que la parte débil entienda que no existe la igualdad de armas

REQUISITOS (III)

- **Suscripción de un seguro de responsabilidad civil**
 - **Art. 14 Ley 5/2012: que el mediador responde civilmente del incumplimiento de las obligaciones previstas en la Ley**
 - **Art. 11.3 Ley 5/2012: obliga al mediador a suscribir un seguro o garantía equivalente que cubra la responsabilidad civil derivada de su actuación en los conflictos que intervenga, seguro que puede ser contratado a título individual o en una póliza colectiva**
 - **Pueden ocasionarse daños y perjuicios con las acciones y omisiones de los mediadores (p.ej.: pérdidas de expedientes y documentos de las partes)**

SITUACIÓN ACTUAL DE LA MEDIACIÓN DEPORTIVA

ÁMBITO INTERNACIONAL (I)

■ Litigios susceptibles de resolverse por mediación

- Problemática entre las **ligas profesionales y federaciones nacionales** y las internacionales
- Prohibición de los **fondos de inversión**
- Transferencias de jugadores **menores de edad**
- **Calendarios de competiciones** (Mundiales de fútbol o competiciones de selecciones organizadas por asociaciones continentales)
- Ejemplo: mediación desarrollada en **2011** para resolver el **lockout** (cierre patronal) de la **NBA**

ÁMBITO INTERNACIONAL (II)

■ Tribunal Arbitral del Deporte (TAS-CAS)

- **Procedimientos de mediación relacionados con el fútbol: casi el 60% del total.**
 - Del citado porcentaje,
 - el 40% tiene origen **contractual**,
 - otro 40% está relacionado con **transferencia de jugadores**,
 - un 15% está asociado a **controversias de agentes de jugadores con clubes y deportistas** y
 - el 5% restante relacionado con **cuestiones disciplinarias**
- **El 35% de los procedimientos finalizan con acuerdo y un 37% se resuelven por arbitraje.**
- **Duración media de los procedimientos de mediación: 3 meses y medio**
- **Costes promedio: 4.000 a 6.000 CHF**

ÁMBITO ESPAÑOL (I)

■ Tribunal Español de Arbitraje Deportivo (TEAD)

- **Órgano independiente** para la mediación y conciliación, y resolución arbitral de las cuestiones litigiosas en el ámbito deportivo
- **Creado por iniciativa conjunta del Comité Olímpico Español, del Consejo Superior de Deportes y de las Ligas de Deportes Profesionales**
- **40 procesos de mediación desde el año 2004, de los cuales 16 corresponden al fútbol**

ÁMBITO ESPAÑOL (II)

- **Tribunal Vasco de Arbitraje Deportivo (TVAD)**
- **Unió de Federacions Esportives de Catalunya (UFEC)**
- **Federación Catalana de Fútbol (FCF)**
- **Servicio de Mediación Deportiva de la Asociación de Comerciantes y Empresarios de Moralataz**
- **II Curso de Mediación Deportiva (COE)**

ÁMBITO ESPAÑOL (III)

■ En el marco del fútbol estatal:

□ **Comité Jurisdiccional y de Conciliación de la Real Federación Española de Fútbol**

- órgano competente para conocer y resolver las cuestiones, pretensiones y/o reclamaciones que no tengan carácter disciplinario ni competicional y que se susciten entre personas físicas o jurídicas que conforman la organización federativa de ámbito estatal

□ **Tribunal Arbitral del Fútbol de la Liga de Fútbol Profesional**

- órgano competente para resolver mediante conciliación o arbitraje aquellas cuestiones litigiosas de naturaleza jurídico-deportiva y económico-financiera que se puedan plantear entre la patronal y sus afiliados, o entre éstos, con ocasión de la aplicación de reglas en el ámbito deportivo no incluidas en la Ley del Deporte y disposiciones de desarrollo, entendiéndose por ello aquéllas que sean objeto de libre disposición de las partes y cuya vulneración no sea objeto de sanción disciplinaria

CONCLUSIONES

CONCLUSIONES (I)

- **Mecanismo adecuado para resolver y gestionar los numerosos conflictos** que se presentan en la práctica deportiva del fútbol, sea en el entorno local, autonómico, estatal o internacional, que actualmente no son resueltos, o bien, si lo son, no se alcanzan soluciones satisfactorias para las partes implicadas.
- **La flexibilidad del procedimiento de mediación y la facultad de disposición de las partes implicadas sobre el objeto de la controversia y sobre el procedimiento** facilitarán acuerdos amistosos y soluciones más eficientes y duraderas

CONCLUSIONES (II)

- **Confidencialidad y el reducido coste del proceso para resolver la controversia convierten a la **mediación** como el método estrella para resolver los conflictos en el deporte**
- **La disponibilidad de **mediadores formados en el ámbito jurídico-deportivo** garantizará una **alta fiabilidad** de los procedimientos.**

CONCLUSIONES (III)

- **Acudir a un procedimiento de mediación deportiva en el deporte amplía el elenco de respuestas posibles a una situación de conflicto**
- **Las partes pueden desarrollar acuerdos o transacciones favorables para ellos, que no se opongan a la normativa vigente y que ningún órgano competente federativo, administrativo o judicial hubiera sido capaz de diseñar**
 - **en su forma de resolver prima exclusivamente lo establecido en el ordenamiento jurídico deportivo.**

CONCLUSIONES (IV)

- Para tener éxito de los procesos de mediación y para que los distintos participantes en el ámbito del deporte se decanten por la mediación, es **necesario que el procedimiento sea lo más breve posible y que se concentre en el menor número de sesiones posible**
 - Ideal: **no superar el máximo de 2 sesiones** por caso
- **Rapidez necesaria en la resolución de conflictos en el fútbol vs. principio *pro competitione* acuñado por el CEDD**
 - En el caso del **Tribunal Español de Arbitraje Deportivo**, la mediación se lleva a cabo en un **máximo de 90 días** desde que se hace la solicitud.
 - En caso contrario: fracaso asegurado de la mediación

CONCLUSIONES (V)

- Posibilidad de **procedimientos híbridos** (med-arb)
- **WIN-WIN** (ganar-ganar): aquí ganan todas las partes
- **Participación más activa de las partes** que en el arbitraje
- **Durante las sesiones de mediación, las partes descubren cuáles son los puntos fuertes y débiles de sus posiciones iniciales**
 - En base a ello, las posturas se suavizan y el acuerdo es posible
 - Puede haber acuerdos parciales

CONCLUSIONES (VI)

■ Recomendación del Tribunal Arbitral del Deporte (TAS)

- **Incluir una cláusula en los contratos por la cual la mediación (deportiva) sea el mecanismo escogido para resolver los conflictos entre las partes contratantes:**
- **«Cualquier disputa, controversia o reclamación que surja de, o se relacione con este contrato y cualquier modificación posterior de, o en relación con este contrato, incluyendo pero no limitado a su formación, validez, obligatoriedad, interpretación, ejecución, incumplimiento o terminación, así como las reclamaciones extracontractuales serán sometidas a mediación de conformidad con el reglamento de Mediación del Tribunal de Arbitraje Deportivo. El idioma que se utilizará en la mediación será...»**

MUCHAS GRACIAS

Javier Latorre Martínez

Subdirector IUSPORT

Directivo de la Asociación Española de Derecho Deportivo

Vicepresidente de la Asociación Española de Mediación, Arbitraje y Derecho Colaborativo

E-mail: javierlatorre@iusport.com