

El contrato arbitral



Colección:

«Estudios Prácticos de Contratación Privada»

Director:

Abel B. Veiga Copo

MARTA GISBERT POMATA

*Profesora Propia Agregada
Universidad Pontificia Comillas*

El contrato arbitral

1ª edición



CIVITAS



THOMSON REUTERS

Primera edición, 2015



THOMSON REUTERS PROVIEW™ eBooks

Incluye versión en digital

El editor no se hace responsable de las opiniones recogidas, comentarios y manifestaciones vertidas por los autores. La presente obra recoge exclusivamente la opinión de su autor como manifestación de su derecho de libertad de expresión.

Cualquier forma de reproducción, distribución, comunicación pública o transformación de esta obra solo puede ser realizada con la autorización de sus titulares, salvo excepción prevista por la ley. Diríjase a CEDRO (Centro Español de Derechos Reprográficos) si necesita fotocopiar o escanear algún fragmento de esta obra (www.conlicencia.com; 91 702 19 70 / 93 272 04 45).

Thomson Reuters y el logotipo de Thomson Reuters son marcas de Thomson Reuters

Civitas es una marca de Thomson Reuters (Legal) Limited

© 2015 [Thomson Reuters (Legal) Limited / Marta Gisbert Pomata]

Editorial Aranzadi, SA

Camino de Galar, 15

31190 Cizur Menor (Navarra)

ISBN: 978-84-470-5347-6

Depósito Legal: NA 1128/2015

Printed in Spain. Impreso en España

Fotocomposición: Editorial Aranzadi, SA

Impresión: Rodona Industria Gráfica, SL

Polígono Agustinos, Calle A, Nave D-11

31013 Pamplona

SUMARIO

CAPÍTULO I. INTRODUCCIÓN	13
CAPÍTULO II. EL ARBITRAJE Y EL CONVENIO ARBITRAL	15
A. El arbitraje	15
1. Desde un punto de vista social	15
2. Desde un punto de vista del Derecho Procesal	21
B. Relación entre arbitraje y convenio arbitral	28
C. Convenio o cláusula arbitral: distinción terminológica	30
D. Regulación legal	32
CAPÍTULO III. CONCEPTO	35
CAPÍTULO IV. NATURALEZA	41
A. Carácter contractual	41
B. Carácter mixto	44
CAPÍTULO V. REQUISITOS	53
A. De los sujetos contratantes	54
1. Capacidad	55
a. Aspectos generales	55
b. El concurso y los convenios arbitrales	57
2. Consentimiento	61
a. Aspectos generales	62

b. Cláusula arbitral dentro de un contrato principal	67
c. Comunidades de propietarios	69
d. Consumidores y contratos de adhesión	73
e. Socios y pactos para-sociales	79
3. Causa	81
B. Del objeto	83
1. Materias de libre disposición	83
2. Materias excluidas o controvertidas	88
a. Estado civil de las personas	88
b. Cuestiones en que debe intervenir el Ministerio Fiscal	89
c. Materias penales	89
d. Materias societarias	91
e. Materias de Arrendamientos Urbanos	96
f. Materias de Propiedad Horizontal	102
g. Marcas y Patentes	103
h. Consumidores y contrato de adhesión	105
C. De forma: por escrito	107
1. Permite que se utilicen medios de telecomunicación que dejen constancia del acuerdo	109
2. Ampara los mecanismos de «incorporación por referen- cia» de acuerdos arbitrales:	110
3. Equipara al acuerdo de sumisión a arbitraje un intercam- bio de escritos de demanda y contestación, cuando la exis- tencia del acuerdo arbitral es afirmada por una parte y no negada por la otra (artículo 9.5)	111
CAPÍTULO VI. CONTENIDO DEL CONVENIO	113
A. Contenido necesario	113
1. Identificación de las partes	113
2. Expresión de la voluntad inequívoca de someterse a arbi- traje	114
3. Concreción de la relación jurídica de la que deriva la con- troversia	115
B. Contenido facultativo	121
1. Arbitraje de derecho o de equidad	122
2. Encomendar el arbitraje a una institución arbitral	123
3. Número de árbitros	127

4. La designación de árbitros o el procedimiento para su designación	127
5. Las cualificaciones específicas del árbitro o árbitros y el procedimiento de recusación	133
6. Reglas del procedimiento arbitral	135
7. El lugar y el idioma	136
8. Pacto sobre medidas cautelares	137
9. Pacto sobre los gastos del arbitraje	141
CAPÍTULO VII. TIPOS	143
A. Cláusula incorporada a un contrato	144
B. Cláusulas híbridas o graduales	145
1. Cláusulas escalonadas multifunción de mediación + arbitraje («step clauses»)	149
2. Cláusula escalonada arbitraje + jurisdicción ordinaria ...	152
3. Cláusula híbrida bilateral (arbitraje o jurisdicción)	153
C. Cláusula incorporada a un contrato de adhesión	154
D. Convenio arbitral sobre controversias ya surgidas	155
E. Cláusulas de arbitraje institucional	156
F. Convenio arbitral electrónico	156
G. Cláusula arbitral multiparty y multicontract	160
CAPÍTULO VIII. INDEPENDENCIA DE LA CLÁUSULA ARBITRAL RESPECTO DEL CONTRATO PRINCIPAL	161
CAPÍTULO IX. CONTROL DEL ÁRBITRO DE LA VALIDEZ DEL CONVENIO: PRINCIPIO «COMPETENCIA DE LA COMPETENCIA»	165
A. Principio «competencia de la competencia»	166
B. Control de la validez del convenio por los árbitros	169
CAPÍTULO X. CONTROL DEL ÓRGANO JUDICIAL DE LA VALIDEZ DEL CONVENIO	173
A. Al pronunciarse sobre el nombramiento judicial del árbitro o de los árbitros	173

B. Al plantearse la acción de nulidad del laudo arbitral	174
1. Acción de nulidad	175
2. Interpretación del motivo 40.1.a) LA	178
C. Al ejecutar el laudo	182
CAPÍTULO XI. EFECTOS: DECLINATORIA	197
A. Aspectos generales	199
B. Alcance del examen del convenio arbitral al plantearse la declinatoria	202
C. Procedimiento de la declinatoria	206
D. La litispendencia arbitral	208
CAPÍTULO XII. ARBITRAJE INTERNACIONAL	217
A. Aspectos generales	219
B. El carácter internacional de un arbitraje	224
C. Regulación del arbitraje internacional en la Ley de arbitraje	227
D. La cláusula arbitral en el arbitraje internacional	230
XIII. ANEXOS	237
A. Modelos de cláusulas de diversas instituciones que administran arbitrajes	237
B. Formulario de declinatoria de falta de jurisdicción por sometimiento de la controversia a arbitraje	243
C. Bibliografía utilizada	247