

MARÍA ASUNCIÓN CEBRIÁN SALVAT

II Premio AEPDIRI «Mariano Aguilar Navarro»
a la Mejor Tesis Doctoral de Derecho Internacional Privado

EL CONTRATO DE FRANQUICIA EN DERECHO INTERNACIONAL PRIVADO EUROPEO

Prólogo de
Javier Carrascosa González

ASOCIACIÓN ESPAÑOLA DE PROFESORES DE DERECHO INTERNACIONAL
Y RELACIONES INTERNACIONALES

Marcial Pons

MADRID | BARCELONA | BUENOS AIRES | SÃO PAULO
2018

ÍNDICE

	Pág.
PALABRAS PREVIAS , por Caterina García Segura	15
PRÓLOGO , por Javier Carrascosa González.....	17
ABREVIATURAS	21
TEXTOS LEGALES	21
ORGANISMOS.....	22
PUBLICACIONES JURÍDICAS	23
OTRAS	23
INTRODUCCIÓN	25

CAPÍTULO PRIMERO

CONTRATO DE FRANQUICIA INTERNACIONAL Y MERCADO ÚNICO EUROPEO

1. CONCEPTO JURÍDICO Y ECONÓMICO DE CONTRATO DE FRANQUICIA.....	31
2. CARÁCTER INTERNACIONAL DEL CONTRATO.....	34
3. TIPOS DE CONTRATOS DE FRANQUICIA	37
3.1. Primer criterio: la modalidad de expansión empresarial	37
3.2. Segundo criterio: la actividad del franquiciado	41
4. ESTRUCTURA DEL CONTRATO DE FRANQUICIA INTERNACIONAL.....	43
5. PANORAMA NORMATIVO	45
5.1. Tendencias regulativas	46
5.1.1. Tendencia proteccionista	46
5.1.2. Tendencia liberal.....	49
5.2. Normas existentes.....	53
5.2.1. Normas europeas.....	53

	Pág.
5.2.2. Normas de los Estados miembros	54
5.2.3. Normas de origen privado.....	56

CAPÍTULO SEGUNDO

COMPETENCIA JUDICIAL INTERNACIONAL Y CONTRATOS DE FRANQUICIA

1.	EL INSTRUMENTO APLICABLE: EL REGLAMENTO BRUSELAS I <i>BIS</i> ...	59
	1.1. Principios inspiradores	60
	1.2. La determinación de la competencia judicial internacional	62
2.	PRECISIÓN DE LOS TRIBUNALES COMPETENTES.....	64
	2.1. Cuestiones relacionadas con la celebración del contrato	64
	2.2. Derechos reales y arrendamiento de inmuebles.....	66
	2.3. Derechos de propiedad intelectual.....	68
	2.4. Obligaciones contractuales y extracontractuales	70
	2.4.1. Foros en presencia de pacto atributivo de competencia	70
	A. Pacto de sumisión expresa.....	70
	a. Condiciones de validez de la cláusula	72
	b. Efectos.....	76
	c. Extensión objetiva del pacto	77
	c.1. Contrato marco y contratos de ejecución.....	79
	c.2. Cadenas de contratos.....	81
	c.3. Relaciones extracontractuales entre las partes.	82
	d. Cláusulas abusivas y pactos de sumisión en los contratos de franquicia	83
	B. Sumisión tácita a los tribunales de un Estado miembro.	86
	2.4.2. Foros en ausencia de pacto atributivo de competencia	86
	A. Foro general del domicilio del demandado	87
	B. Foro especial por razón de la materia	88
	a. Foro especial en materia contractual	88
	a.1. «Materia contractual», «contrato» y relaciones de franquicia.....	89
	a.2. La calificación de los contratos de franquicia unitaria	96
	a.2.1. Antecedentes históricos: el Convenio de Bruselas de 1968	97
	a.2.2. La solución de Bruselas I y Bruselas I <i>bis</i>	99
	a.2.3. Los nuevos datos del Reglamento Roma I.....	107
	a.2.4. Solución propuesta	108
	a.3. Calificación de otros tipos de contrato de franquicia	119

	Pág.
a.3.1. Contratos de franquicia directa de área	119
a.3.2. Contratos de máster franquicia	121
a.3.3. Contratos de representación de área ...	122
a.3.4. <i>Bare bones agreements</i> y otros hí- bridos.....	122
a.4. Calificación de los contratos de ejecución.....	123
a.5. Determinación del lugar de cumplimiento	125
a.5.1. Casos comprendidos en el art. 7.1.b) RB-I <i>bis</i>	125
a.5.2. Casos comprendidos en el art. 7.1.a) RB-I <i>bis</i>	133
a.6. Imposibilidad de aplicar las normas de pro- ducción interna de cada Estado miembro	135
b. Foro especial en materia delictual.....	137
b.1. El concepto de materia delictual y las relacio- nes de franquicia.....	138
b.2. Acciones relativas a la franquicia que podrían calificarse como materia delictual	140
b.2.1. Defectos en la información precon- tractual	140
b.2.2. Interrupción de las relaciones comer- ciales.....	144
b.2.3. Vulneración de derechos de propiedad intelectual.....	145
b.2.4. Vulneración del Derecho de la compe- tencia	146
b.3. Imposibilidad de aplicar las normas de pro- ducción interna de cada Estado miembro	146
c. Exclusión de otros foros especiales	147
c.1. Explotación de establecimientos secundarios...	147
c.2. Contratos de trabajo	149
c.3. Contratos de consumo	150

CAPÍTULO TERCERO

LEY APLICABLE AL CONTRATO DE FRANQUICIA EN LA UNIÓN EUROPEA

1. EL INSTRUMENTO APLICABLE: EL REGLAMENTO ROMA I	154
1.1. Principios inspiradores	156
1.2. La precisión de la Ley aplicable	158
2. DETERMINACIÓN DE LA LEY APLICABLE	160
2.1. Cuestiones relacionadas con la celebración del contrato	161
2.1.1. Consentimiento.....	161

	Pág.
2.1.2. Forma.....	162
2.1.3. Capacidad.....	162
2.2. Derechos reales.....	163
2.3. Derechos de propiedad intelectual.....	164
2.4. Obligaciones contractuales.....	167
2.4.1. «Obligaciones contractuales», «contrato» y relaciones de franquicia.....	167
2.4.2. La Ley aplicable a las obligaciones contractuales: <i>Lex contractus</i>	171
2.4.3. Puntos de conexión.....	174
A. Ley aplicable en presencia de un pacto de elección de Ley.....	175
a. La flexibilidad de la autonomía conflictual de las partes.....	176
b. Límites de la autonomía conflictual de las partes.....	179
c. Extensión objetiva del pacto.....	184
c.1. Contrato marco y contratos de ejecución.....	184
c.2. Cadenas de contratos.....	192
c.3. Relaciones extracontractuales entre las partes.....	193
d. Cláusulas abusivas y pactos de elección de Ley en los contratos de franquicia.....	194
B. Ley aplicable en defecto de elección (i): art. 4.1.e) RR-I..	199
a. Consideraciones previas.....	200
a.1. Antecedentes históricos: el Convenio de Roma de 1980 y el problema de la prestación característica.....	200
a.2. La solución del Reglamento Roma I: determinación directa de la Ley aplicable.....	209
b. La calificación del contrato de franquicia.....	211
b.1. La interpretación del concepto de «contrato de franquicia».....	212
b.2. Calificación de los tipos de contratos de franquicia.....	219
b.2.1. Contratos de franquicia directa.....	219
b.2.2. Contratos de máster franquicia.....	220
b.2.3. Contratos de representación de área...	223
b.3. Relación con la calificación efectuada al determinar la competencia judicial.....	223
c. El punto de conexión de la residencia habitual del franquiciado.....	224
c.1. Justificación y análisis crítico.....	224
c.2. La localización de la residencia habitual del franquiciado.....	242
c.3. Diferencias con la Ley aplicable a otros contratos.....	246

	Pág.
c.3.1. Contratos de distribución.....	246
c.3.2. Contratos de cesión de derechos sobre propiedades incorpóreas	247
C. Ley aplicable en defecto de elección (ii): los vínculos más estrechos	248
D. Ley aplicable en defecto de elección (iii): posibilidad de aplicación de otras normas de conflicto	251
a. Contratos de trabajo.....	251
b. Contratos de consumo	252
E. Ley aplicable en defecto de elección (iv): los contratos de ejecución.....	253
a. Consideraciones generales	253
b. Especial consideración a las compraventas.....	255
b.1. Aplicación de la Convención de Viena 1980.....	255
b.2. Obligaciones que conforman el contrato mar- co y los contratos de compraventa	260
2.5. Obligaciones extracontractuales	265
2.5.1. El concepto de obligaciones extracontractuales y las relacio- nes de franquicia	265
2.5.2. Ley aplicable a las obligaciones extracontractuales derivadas de la franquicia	266
A. Defectos en la información precontractual	266
B. Vulneración del Derecho de la competencia	269
3. LEYES DE POLICÍA	271
3.1. Tipos de normas.....	271
3.1.1. Normas de origen nacional.....	272
3.1.2. Normas de origen europeo.....	273
3.2. Identificación de una ley de policía.....	274
3.3. Leyes de policía relativas a un contrato de franquicia.....	278
3.3.1. Normas sobre inversiones extranjeras	278
3.3.2. Normas de registro y de inicio de la actividad comercial	280
3.3.3. Normas que rigen las relaciones contractuales	281
3.3.4. Normas sobre transferencia de tecnología.....	283
3.3.5. Normas sobre Derecho de la competencia.....	285
A. Normas europeas.....	286
B. Normas nacionales.....	288
3.3.6. Normas sobre información precontractual.....	291
3.3.7. Normas sobre la terminación del contrato	296
3.3.8. Normas sobre protección de partes débiles	299
RECAPITULACIÓN FINAL	303
BIBLIOGRAFÍA SELECCIONADA	311
JURISPRUDENCIA CITADA	319