

Índice

| | |
|--|----|
| PRÓLOGO | 13 |
| INTRODUCCIÓN GENERAL Y METODOLOGÍA UTILIZADA | 21 |
| INTRODUCCIÓN | 25 |
| 1. Una primera aproximación | 25 |
| 2. Una aproximación crítica | 27 |
| a. La Ley de Arbitraje de Derecho Privado de 22 de diciembre de 1953 | 27 |
| b. La Ley de Arbitraje 36/1988, de 5 de diciembre | 30 |
| c. La Ley 1/2000, de 7 de enero, de Enjuiciamiento Civil | 36 |
| CAPÍTULO I | |
| REGULACIÓN LEGAL. NATURALEZA Y CONCEPTO | 37 |
| 1. Regulación legal | 37 |
| 2. Naturaleza del arbitraje | 54 |
| A. Teoría contractual | 55 |
| B. Teoría jurisdiccionalista | 61 |
| C. Teoría mixta, sincrética o ecléctica | 71 |
| D. Autonomía institucional del arbitraje | 77 |
| 1. Justificación constitucional | 82 |
| 2. Mecanismo de autocontrol | 84 |
| 3. Capacidad resolutoria de conflictos | 87 |
| 3. Concepto de convenio arbitral | 89 |

CAPÍTULO II

RÉGIMEN JURÍDICO. ELEMENTOS DEL CONVENIO.

| | |
|--|------------|
| ELEMENTOS PERSONALES: LAS PARTES Y LOS ÁRBITROS..... | 93 |
| 1. La capacidad de las partes..... | 94 |
| A. La distinción entre capacidad jurídica y capacidad de obrar, y su incidencia en el convenio arbitral..... | 94 |
| B. Supuestos especiales | 97 |
| 1. Menores sujetos a patria potestad y tutela..... | 98 |
| 2. Menores emancipados..... | 101 |
| 3. El beneficio de la mayoría de edad..... | 103 |
| 4. Menor emancipado por matrimonio | 104 |
| 5. Menores de vida independiente consentida..... | 104 |
| 6. Personas incapacitadas | 105 |
| 7. Tutores y mandatarios | 108 |
| 8. Cónyuges | 109 |
| 9. Concursados..... | 111 |
| 10. Personas jurídicas | 116 |
| a. Planteamiento general..... | 116 |
| b. Supuestos especiales de capacidad para suscribir un convenio arbitral... | 120 |
| 1. Asociaciones conforme a la Ley Orgánica 1/2002, de 22 de marzo... | 120 |
| 2. Fundaciones conforme a la Ley 50/2002, de 26 de diciembre..... | 121 |
| 3. Sociedades cooperativas reguladas por la Ley 27/1999, de 16 de julio... | 122 |
| 4. Sociedades reguladas por el Real Decreto Legislativo 1/2010, de 2 de julio. | 123 |
| 5. La sociedad civil del artículo 1665 del Código Civil..... | 124 |
| 2. La prestación del consentimiento | 127 |
| A. Planteamiento general, la expresión de la voluntad inequívoca de las partes de someterse a un arbitraje | 127 |
| B. La firma. La expresión del consentimiento por escrito | 127 |
| C. La aceptación tácita del consentimiento en un convenio arbitral..... | 129 |
| D. La aceptación de someterse a arbitraje en negocios jurídicos derivados..... | 133 |
| E. La aceptación de arbitraje por subrogación y cesión de créditos..... | 134 |
| F. La aceptación de arbitraje en los contratos de adhesión y la protección del consumidor..... | 137 |
| G. La aceptación por socios en los estatutos de sociedades de capital. Especial referencia a los socios no fundadores | 144 |

CAPÍTULO III

ELEMENTOS DEL CONVENIO: ELEMENTOS REALES Y FORMALES

| | |
|--|-----|
| LA INTERPRETACIÓN | 149 |
| 1. El objeto | 149 |
| A. El objeto en la ley de arbitraje..... | 150 |
| 1. Son las cuestiones litigiosas surgidas o por surgir..... | 150 |
| 2. Son cuestiones litigiosas de derecho privado..... | 151 |
| a. Supuestos especiales..... | 153 |
| a.1. Arbitraje en materia de consumo..... | 153 |
| a) Ausencia de formalidades especiales..... | 154 |
| b) El carácter vinculante y ejecutivo del laudo..... | 157 |
| c) La sumisión al arbitraje ha de ser voluntaria y constar por escrito..... | 158 |
| d) Exclusión de las reclamaciones de los consumidores y usuarios, siempre que el conflicto verse sobre intoxicación, lesión o muerte o existan indicios racionales de delito..... | 158 |
| e) Los órganos arbitrales estarán integrados por representantes de los sectores empresariales interesados, de las organizaciones de consumidores y usuarios, y de las administraciones públicas..... | 159 |
| a.2. Arbitraje relativo a la ordenación del seguro privado..... | 159 |
| a.3. Arbitrajes especiales..... | 164 |
| a. Arbitraje de propiedad industrial..... | 165 |
| 1. Es un arbitraje privado..... | 166 |
| 2. Es un arbitraje restringido..... | 167 |
| 3. Otras peculiaridades..... | 167 |
| 4. Firmantes del convenio arbitral de marcas..... | 168 |
| 5. Materias sobre las que puede tratar el arbitraje especial de marcas..... | 168 |
| 6. Procedimiento arbitral..... | 171 |
| 7. Constitución del colegio arbitral..... | 171 |
| 8. El convenio arbitral..... | 172 |
| 9. Efectos del convenio arbitral..... | 174 |
| 10. El laudo arbitral: efectos..... | 175 |
| 11. Conclusiones..... | 175 |
| b. Arbitraje en materia de ordenación de los transportes. Transporte terrestre y aéreo. Agencias de viaje..... | 176 |
| c. Arbitraje deportivo..... | 179 |
| d. Arbitraje testamentario..... | 185 |

| | |
|--|-----|
| 1. Introducción | 185 |
| 2. Alcance subjetivo: personas afectadas por el arbitraje testamentario | 193 |
| 3. Alcance objetivo del arbitraje testamentario..... | 198 |
| 4. La forma del arbitraje testamentario | 201 |
| 5. La aplicación de la ley de arbitraje 60/2003 al arbitraje testamentario..... | 204 |
| 6. Conclusión..... | 208 |
| 3. Las partes han de tener la libre disposición sobre las materias a las que se refiere la cuestión litigiosa..... | 209 |
| a. Supuestos históricos de materias disponibles | 212 |
| b. Supuestos constitucionales de disponibilidad | 213 |
| c. Criterios semánticos de disponibilidad | 214 |
| d. Las limitaciones a la facultad de disponer | 216 |
| e. La imperatividad de las normas | 216 |
| f. El carácter público de alguna de las partes | 220 |
| g. Las «materias de libre disposición» en la jurisprudencia de las leyes de arbitraje 36/1988 y 60/2003 | 223 |
| 4. Atribución imperativa de jurisdicción. Supuestos especiales de inarbitrabilidad | 227 |
| a. Arbitraje en materia de arrendamientos..... | 228 |
| 1. La regulación del convenio arbitral en los arrendamientos urbanos antes del 6 de junio de 2013..... | 228 |
| a. Posturas doctrinales..... | 230 |
| b. Posturas jurisprudenciales | 235 |
| 2. La nueva regulación del convenio arbitral en los arrendamientos urbanos post 6 de junio de 2013 | 238 |
| 3. Los conflictos derivados de la propiedad horizontal | 246 |
| b. Arbitraje en materia de sociedades..... | 250 |
| 1. El arbitraje societario en la jurisprudencia de la Ley 36/1988 | 251 |
| a) la afeción de los derechos e intereses de terceros accionistas que no son individualmente parte en el arbitraje..... | 282 |
| b) El carácter imperativo del derecho societario cuando se trata de proteger los intereses de los accionistas minoritarios o de terceros | 288 |
| 2. Las reglas del nuevo artículo 11 bis, Ley 60/2003..... | 292 |
| Estructura del artículo..... | 294 |
| 1. El apartado 1 del artículo 11 bis | 294 |

| | |
|---|-----|
| a) Tipos de sociedades | 295 |
| b) ¿Quién somete a arbitraje?..... | 297 |
| c) ¿Qué conflictos se pueden someter a arbitraje societario? | 299 |
| d) ¿Es posible un convenio arbitral societario en equidad?..... | 301 |
| e) ¿Cabe un convenio arbitral que recoja un arbitraje societario e internacional al mismo tiempo?..... | 303 |
| 2. Artículo 11 bis, apartado 2 | 304 |
| a. Introducción de la cláusula arbitral en los estatutos..... | 304 |
| b. La forma de introducción de la cláusula arbitral | 305 |
| 3. Artículo 11 bis, apartado 3 | 308 |
| a) Las reglas y su alcance | 308 |
| b) Acuerdos impugnables | 312 |
| c) Causas de impugnación | 312 |
| d) Los árbitros del arbitraje societario | 314 |
| B. El objeto del convenio arbitral en el derecho convencional: derecho de las Convenciones de Nueva York y Ginebra | 315 |
| 1. Como presupuesto de validez del convenio arbitral | 315 |
| A. El posible conflicto entre la ley del foro y una de las dos reglas territoriales contenidas en el artículo I, número 1 de la Convención de Nueva York..... | 317 |
| B. La ambigüedad de la cláusula compromisoria..... | 320 |
| 2. Como presupuesto de reconocimiento o ejecución del laudo arbitral..... | 322 |
| II. La causa | 324 |
| III. La forma | 328 |
| A. La interpretación del artículo II del convenio de Nueva York, debido a su formalismo | 339 |
| B. La prueba de la existencia del acuerdo de voluntades | 345 |
| IV. La interpretación | 347 |
| 1. El árbitro o tribunal arbitral..... | 347 |
| 2. El tribunal judicial | 352 |
| a) La interpretación del convenio cuando se plantea una excepción dilatatoria en sede judicial | 352 |
| b) La corrección de las operaciones arbitrales, tras el laudo arbitral, lo que se origina..... | 354 |
| 1. En trámite de anulación del mismo | 354 |
| 2. En trámite de reconocimiento y ejecución de la sentencia en país distinto al que se dictó: el <i>exequatur</i> | 357 |

| | |
|--|-----|
| a) La congruencia con lo pedido..... | 357 |
| b) El principio <i>iura novit curia</i> | 358 |
| c) La voluntad de las partes..... | 361 |
| d) Los principios constitucionales y el derecho a la tutela judicial efectiva..... | 364 |
| 3. Por una institución de arbitraje | 370 |
| 1. La Cámara de Comercio Internacional de París..... | 372 |
| 2. El Instituto Internacional para la Unificación del Derecho Privado, UNIDROIT..... | 373 |
| 4. Por las partes..... | 377 |

CAPÍTULO IV

| | |
|--|------------|
| AUTONOMÍA Y CONTENIDO DEL ACUERDO ARBITRAL..... | 379 |
| 1. Autonomía | 379 |
| A) Autonomía sustancial..... | 379 |
| 1. <i>Principio de competencia</i> : potestad de los árbitros para decidir sobre su competencia | 384 |
| 2. <i>Principio de separabilidad</i> | 387 |
| 3. <i>Control de la competencia de los árbitros</i> : Concepto de arbitrabilidad. Control de oficio y a instancia de parte de la competencia de los árbitros | 389 |
| 4. Extensión del objeto de la competencia. Las excepciones oponibles... | 390 |
| 5. Momento del planteamiento de las excepciones y de la decisión sobre competencia..... | 393 |
| B) Autonomía conflictual | 395 |
| 1. La autonomía conflictual en la Ley de Arbitraje de 1953 | 396 |
| 2. La autonomía conflictual en la Ley de Arbitraje de 1988..... | 409 |
| 3. La autonomía conflictual en la Ley de Arbitraje de 2003 | 413 |
| a. Elección por las partes de la normativa aplicable | 423 |
| b. La falta de elección de normativa por parte de las partes..... | 429 |
| c. Elección de la equidad como forma de resolver las controversias..... | 431 |
| 2. Contenido | 433 |
| A. El contenido necesario del convenio arbitral..... | 433 |
| 1) Las cuestiones litigiosas que puedan surgir de relaciones jurídicas determinadas:..... | 433 |
| 2) La manifestación de la voluntad inequívoca de las partes de acudir al arbitraje: | 434 |
| 3) El convenio arbitral abarca tanto a las relaciones jurídicas contractuales como a las no contractuales | 434 |

| | |
|--|------------|
| 4) Expresión de que la solución de todas las cuestiones litigiosas o de algunas de ellas se somete a la decisión de uno o más árbitros, así como de la obligación de cumplir sus decisiones: | 434 |
| B. El contenido conveniente..... | 436 |
| CAPÍTULO V | |
| EFFECTOS E INEFICACIA DEL CONVENIO ARBITRAL | 439 |
| 1. Efectos del convenio arbitral | 439 |
| A. Efectos positivos..... | 439 |
| B. Efectos negativos | 445 |
| 2. Ineficacia del convenio arbitral | 449 |
| CAPÍTULO VI | |
| INTERVENCIÓN JURISDICCIONAL..... | 459 |
| CAPÍTULO VII | |
| LA LEY 5/2012, DE 6 DE JULIO, DE MEDIACIÓN EN ASUNTOS CIVILES Y MERCANTILES Y SU INCIDENCIA EN EL CONVENIO ARBITRAL..... | 467 |
| I. Introducción..... | 467 |
| A. La mediación como medio alternativo de resolución de conflictos..... | 467 |
| B. La mediación, el arbitraje, la negociación y la conciliación. Similitudes y diferencias | 470 |
| II. La Ley 5 /2012, de 6 de julio, de mediación en asuntos mercantiles y civiles..... | 471 |
| A. Objeto y fin de la ley | 471 |
| B. Supletoriedad y armonización con otras legislaciones | 472 |
| III. Concepto, modelo y principios de la mediación | 474 |
| A. Concepto de mediación..... | 474 |
| B. Modelo de mediación | 476 |
| C. Principios informadores de la mediación | 476 |
| D. Objeto de la mediación | 477 |
| IV. Las partes en la mediación..... | 478 |
| V. El mediador y las instituciones de mediación | 478 |
| A. El mediador..... | 478 |
| B. Las instituciones de mediación..... | 479 |
| VI. El procedimiento de mediación | 482 |
| A. Premediación..... | 483 |

| | |
|--|------------|
| 1. Solicitud de inicio | 483 |
| 2. Sesión informativa | 484 |
| 3. Sesión constitutiva | 484 |
| B. Mediación..... | 485 |
| 1. Desarrollo de las actuaciones o sesiones de mediación | 485 |
| 2. Terminación del procedimiento | 486 |
| 3. Reclamación de cantidad | 486 |
| VII. El acuerdo de mediación..... | 487 |
| A. Requisitos del acuerdo de mediación | 487 |
| B. El acuerdo de mediación como título ejecutivo | 488 |
| C. Control de legalidad del acuerdo de mediación por parte del notario | 488 |
| D. Ejecución judicial del acuerdo de mediación..... | 489 |
| VIII. Mediación y proceso judicial | 490 |
| A. Modificaciones legales en el proceso civil..... | 490 |
| B. Ausencia de la posibilidad de establecer la mediación como requisito prejudicial obligatorio | 491 |
| IX. Impulso y difusión de la mediación..... | 492 |
| CONCLUSIONES | 493 |
| BIBLIOGRAFÍA..... | 509 |
| LEGISLACIÓN | 523 |
| SENTENCIAS DE REFERENCIA | 527 |
| ADENDA 1..... | 543 |
| ADENDA 2. | 552 |