

+ ebook
GRATIS

CARLOS ESPLUGUES MOTA

MEDIACIÓN CIVIL Y COMERCIAL

*Regulación Internacional
e Iberoamericana*

MEDIACIÓN CIVIL Y COMERCIAL



CARLOS ESPLUGUES MOTA

MEDIACIÓN CIVIL Y COMERCIAL

*Regulación Internacional
e Iberoamericana*

CARLOS ESPLUGUES MOTA

LLM (Harvard), MSc (Edinburgh)

Catedrático de Derecho internacional privado

Universidad de Valencia (España)

tirant lo blanch

Valencia, 2019

Copyright © 2019

Todos los derechos reservados. Ni la totalidad ni parte de este libro puede reproducirse o transmitirse por ningún procedimiento electrónico o mecánico, incluyendo fotocopia, grabación magnética, o cualquier almacenamiento de información y sistema de recuperación sin permiso escrito del autor y del editor.

En caso de erratas y actualizaciones, la Editorial Tirant lo Blanch publicará la pertinente corrección en la página web www.tirant.com.

La presente obra se ha realizado en el marco del proyecto I+D GVA Prometeo 2018/111 y del proyecto I+D MINECO DER2016/74945-R.

© Carlos Esplugues Mota

© TIRANT LO BLANCH
EDITA: TIRANT LO BLANCH
C/ Artes Gráficas, 14 - 46010 - Valencia
Telfs.: 96/361 00 48 - 50
Fax: 96/369 41 51
Email: tlb@tirant.com
www.tirant.com
Librería virtual: www.tirant.es
DEPÓSITO LEGAL: V-
ISBN: 978-84-

Si tiene alguna queja o sugerencia, envíenos un mail a: atencioncliente@tirant.com. En caso de no ser atendida su sugerencia, por favor, lea en www.tirant.net/index.php/empresa/politicas-de-empresa nuestro procedimiento de quejas.

Responsabilidad Social Corporativa: http://www.tirant.net/Docs/RSC_Tirant.pdf

ÍNDICE

Introducción	11
Listado de abreviaturas más usadas	13

I. UN NUEVO PARADIGMA DE JUSTICIA PARA EL SIGLO XXI

1. Las ADRs/MASCs: de medios alternativos a medios complementarios de resolución de conflictos	16
2. Un apoyo generalizado, y en ocasiones crítico, a las ADR/MASC en el plano comparado: también en Iberoamérica	22
3. Las ADR/MASC: una noción y una realidad plural	28
4. La mediación: la estrella emergente en el firmamento de las ADR/MASC.....	34

II. LAS BASES DE LA MEDIACIÓN CIVIL Y COMERCIAL

1. Noción y tipos de mediación.....	41
1.1. El cambiante entendimiento de la institución en el plano comparado	42
1.2. Distinción de otras instituciones afines.....	47
2. Principios esenciales de la mediación	51
2.1. La regla general: autonomía de la voluntad y mediación	51
2.1.1. La potencial existencia de mediaciones obligatorias	58
2.1.2. El debate de la obligatoriedad ante los tribunales	61
2.1.2.1. Tribunales estatales	61
2.1.2.2. Tribunales supranacionales	65
2.1.3. La presencia de modelos de mediación obligatoria	71
2.1.3.1. Modelos generales de mediación obligatoria	72
2.1.3.2. Modelos sectoriales de mediación obligatoria	79
2.2. La confidencialidad.....	85
2.2.1. Significado y extensión	86
2.2.2. Limitaciones al principio de confidencialidad.....	95
2.3. Otros principios esenciales de la mediación	97

III. EL MARCO NORMATIVO DE LA MEDIACIÓN

1. Las bases normativas de la institución	106
2. Pluralidad de soluciones diseñadas	109
2.1. La determinación del ámbito de aplicación.....	109

2.1.1. Opción monista/dualista	109
2.1.2. Ámbito de aplicación material	112
3. La referencia de la disputa a la mediación	122
3.1. Mediación extraprocésal.....	122
3.1.1. El acuerdo de mediación	123
3.1.1.1. Cláusulas de mediación	124
3.1.1.2. El acuerdo de someter la disputa a mediación en ausencia de cláusula de mediación.....	126
3.1.2. Efectos de la cláusula de mediación y/o del acuerdo de someter las disputas a mediación	131
3.1.2.1. Efectos sobre las partes.....	131
3.1.2.1.1. La exigibilidad de la obligación de so- meter la disputa a mediación	131
3.1.2.1.2. Eventual indemnización por incum- plimiento del compromiso de sometie- miento a mediación	142
3.1.2.1.3. Potencial indemnización por incum- plimiento del compromiso de some- timiento a mediación: el concreto su- puesto de las cláusulas escalonadas	144
3.1.2.2. Efectos sobre los jueces y los árbitros: los efectos sobre un futuro proceso del compromiso de so- meter la disputa a mediación.....	149
3.1.2.2.1. Suspensión de los plazos de prescrip- ción y caducidad	150
3.1.2.2.2. Incidencia en la posible iniciación de un futuro proceso o arbitraje	155
3.2. Mediación intraprocésal	156
3.2.1. Generalizada aceptación de la mediación intraprocésal ...	156
3.2.2. El papel del juez en la mediación intraprocésal.....	162
3.2.3. El inicio de la mediación y el proceso pendiente	167
3.2.4. Mediación intraprocésal y autonomía de la voluntad de las partes.....	169

IV. LOS PARTICIPANTES EN LA MEDIACIÓN

1. El mediador.....	174
1.1. La selección del mediador y la autonomía de la voluntad de las partes.....	174
1.1.1. Primera manifestación: la regla general de la selección del mediador por las partes	175
1.1.2. Segunda manifestación: capacidad de recusación del me- diador por las partes.....	182
1.2. Cualificaciones personales.....	186

1.2.1. Exigencia de registro.....	187
1.2.2. Formación y capacitación	197
1.3. Obligaciones del mediador.....	203
1.3.1. Obligación general de dirigir la mediación de forma competente, imparcial y neutral.....	205
1.3.2. Deber de información sobre su persona y condición	217
1.3.3. Responsabilidad del mediador y régimen sancionatorio...	220
1.3.4. Presencia de Códigos de conducta para los mediadores...	228
1.4. Los honorarios del mediador	230
1.5. Existencia de apoyos financieros a la mediación	235
2. Las partes.....	240
2.1. Quien puede actuar como parte en una mediación.....	241
2.2. Obligaciones y derechos de las partes, y su relación con el mediador	242
2.2.2. Los derechos de las partes	244
2.2.3. La relación entre las partes y el mediador.....	245
3. Las instituciones de mediación.....	247

V. EL PROCEDIMIENTO DE MEDIACIÓN

1. Flexibilidad del procedimiento de mediación.....	263
2. Lugar de la mediación.....	281
3. Duración de la mediación.....	282
4. Coste de la mediación	284

VI. CONCLUSIÓN DE LA MEDIACIÓN

1. Frustración de la mediación.....	287
2. Conclusión exitosa de la mediación.....	294
2.1. Aspectos formales del acuerdo alcanzado	297
2.2. El contenido sustantivo del acuerdo	313
2.3. Ejecutabilidad del acuerdo alcanzado	316
2.3.1. El acuerdo alcanzado en el marco de una mediación como un mero contrato concluido entre las partes.....	319
2.3.2. Posibilidad de homologación del acuerdo alcanzado por las partes para dotarlo de fuerza ejecutiva.....	321
2.3.2.1. Homologación judicial	321
2.3.2.2. Homologación por parte (también) del notario.	324
2.3.2.3. Fuerza ejecutiva directa del acuerdo alcanzado por las partes	326
2.3.3. Otras posibles situaciones	336

VII. LA REGULACIÓN DE LA MEDIACIÓN TRANSFRONTERIZA

1. Habitual ausencia de un marco normativo regulador de la mediación transfronteriza.....	339
2. El supuesto de la eficacia extraterritorial de los acuerdos alcanzados en el marco de un procedimiento de mediación	346
 BIBLIOGRAFÍA CITADA EN EL TEXTO.....	 351