

LAS MEDIDAS ALTERNATIVAS DE RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS (ADR) EN LAS DISTINTAS ESFERAS DEL ORDENAMIENTO JURÍDICO

(2.ª Edición)

DIRECTOR

PABLO CHICO DE LA CÁMARA

AUTORES:

NURIA ALONSO GALLO	ISABEL MORÓN PENDÁS
MARÍA ALVARADO RIQUELME	GEMMA PATÓN GARCÍA
PABLO CHICO DE LA CÁMARA	MARÍA JESÚS PEÑAS MOYANO
ANA D'OCÓN ESPEJO	BEGOÑA PÉREZ BERNABÉU
LETICIA DELGADO GODOY	SERGIO LUIS PÉREZ CRUZ
YOLANDA DUTREY GUANTES	CARMEN PÉREZ GUERRA
MARÍA TERESA ECHEVARRÍA DE RADA	ELENA PINEROS POLO
ANA FELICITAS MUÑOZ	MARTA GONZALO QUIROGA
JUAN CARLOS FERRÉ OLIVÉ	LEONOR RAMS RAMOS
ROSA FRAILE FERNÁNDEZ	CARMEN RODRÍGUEZ RUBIO
ANA ISABEL GONZÁLEZ PELAYO	JOSÉ ANDRÉS ROZAS VALDÉS
JAVIER ÍSCAR DE HOYOS	MERCEDES RUIZ GARIJO
YAMIN JIMÉNEZ JIMÉNEZ	CAROLINA SAN MARTÍN MAZZUCCONI
MARÍA JOSÉ LAVILLA PONS	ROSA SANTERO SÁNCHEZ
RODRIGO MARTÍN JIMÉNEZ	ANTONIO SERRANO ACITORES
JOSÉ FERNANDO MERINO MERCHÁN	DAVID TRILLO DEL POZO

NURIA TRUGEDA PEDRAJO

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 de los autores 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.

1151343

© PABLO CHICO DE LA CÁMARA y otros

© TIRANT LO BLANCH
EDITA: TIRANT LO BLANCH
C/ Artes Gráficas, 14 - 46010 - Valencia
TELF.: 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-1183-2019
ISBN: 978-84-1313-703-2
MAQUETA: Innovatext

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/RSCTirant.pdf>

Índice

Parte I

FUNDAMENTO DE LA INSTITUCIÓN

Capítulo I

HACIA UNA NUEVA FORMA DE ENTENDER LAS RELACIONES ADMINISTRATIVAS: ALGUNAS PROPUESTAS PARA LA IMPLEMENTACIÓN DE ADRS Y OTROS MECANISMOS DE CONTROL PREVENTIVO DEL CONFLICTO EN MATERIA TRIBUTARIA

PABLO CHICO DE LA CÁMARA

I.	PLANTEAMIENTO	30
II.	MECANISMOS DE PREVENCIÓN DEL CONFLICTO: EL CONTROL HORIZONTAL.....	33
	1. Hacia una nueva forma de entender las relaciones administrativas	33
	2. Algunas propuestas de lege ferenda	35
	A) Contribuyentes	35
	B) Administración	36
	C) Legislador	42
III.	MECANISMOS EX POST PARA LA RESOLUCIÓN DEL CONFLICTO: ADRS....	45
	1. Planteamiento	45
	2. Aplicación de distintos mecanismos en función del tipo de conflicto (“ <i>horses for courses</i> ”)	46
	A) <i>Transacción</i> mediante acuerdos previos al recurso en sede administrativa .	46
	B) Mecanismos de autocomposición.....	47
	C) Mecanismos de heterocomposición	49
	3. Principios constitucionales que justifican su implantación	50
	A) Obstáculos <i>a priori</i> para la implementación de mecanismos de heterocomposición en la esfera tributaria	50
	a) El principio de legalidad	51
	b) La indisponibilidad del crédito público	53
	c) La tutela judicial efectiva	57
	B) Principios y criterios que justifican su establecimiento.....	61
	a) Principio de eficacia.....	61
	b) Principio de seguridad jurídica.....	63
	c) Principio de proporcionalidad.....	64
	d) Criterio de simplificación	65

e) Criterio de practicabilidad	66
IV. UN PASO HACIA ADELANTE CON OCASIÓN DE LA PROMULGACIÓN DE LA DIRECTIVA 2017/1852, DE MECANISMOS DE RESOLUCIÓN DE LITIGIOS FISCALES EN LA UNIÓN EUROPEA	67
V. BIBLIOGRAFÍA	68

Capítulo II

LA POLÍTICA DE RESOLUCIÓN EXTRAJUDICIAL DE CONFLICTOS EN ESPAÑA

LETICIA M. DELGADO

I. INTRODUCCIÓN.....	71
II. ANÁLISIS, FORMACIÓN Y TRANSFERENCIA DE POLÍTICAS PÚBLICAS	72
1. El Análisis de Políticas Públicas.....	72
2. La formación de las políticas.....	74
3. La transferencia de políticas.....	75
III. EL SENTIDO DE LA POLÍTICA DE RESOLUCIÓN EXTRAJUDICIAL DE CONFLICTOS: ¿UNA SOLUCIÓN PARA QUÉ PROBLEMA?.....	77
IV. MODELOS Y MARCOS NORMATIVOS EN MATERIA DE SOLUCIÓN EXTRAJUDICIAL DE CONFLICTOS.....	81
1. Los mecanismos ADR en los foros internacionales.....	81
A) La Organización Mundial del Comercio.....	82
B) La Organización de las Naciones Unidas.....	82
C) El Banco Mundial.....	83
D) La Organización para la Cooperación y el Desarrollo Económico.....	84
2. La experiencia estadounidense como referencia mundial de ADR.....	84
3. La Unión Europea y los mecanismos ADR	85
4. El marco normativo español en materia de ADR.....	86
V. CONCEPTUALIZANDO LOS MECANISMOS ADR PARA TRANSFERIRLOS A ESPAÑA	86
1. Definición de ADR.....	87
2. Los elementos de los programas ADR	88
A) Los recursos o medios.....	89
a) Los recursos legales.....	89
b) Los recursos humanos	91
c) Los recursos económicos.....	93
B) Las organizaciones	95
C) Los productos, los destinatarios y las metas	96
VI. CONCLUSIONES.....	96
VII. BIBLIOGRAFÍA	98

Capítulo III

**UNA ESTIMACIÓN ECONÓMICA DE LAS MEDIDAS
ALTERNATIVAS DE RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS
EN EL ÁMBITO DEL DERECHO PRIVADO**

MARÍA ALVARADO RIQUELME, MARÍA JOSÉ LAVILLA PONS
Y ROSA SANTERO SÁNCHEZ

I.	INTRODUCCIÓN.....	101
II.	LOS SISTEMAS AUTOCOMPOSITIVOS FRENTE A LOS SISTEMAS HETERO- COMPOSITIVOS	103
III.	CONFIGURACIÓN DE LOS SUMINISTRADORES DE ADR.....	104
IV.	MARCO JURÍDICO DE LOS MÉTODOS ALETRNATIVOS DE RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS EN ESPAÑA.....	109
	1. Negociación.....	110
	2. Conciliación.....	111
	3. La mediación	111
	A) Condiciones para ejercer como mediador:.....	113
	B) Instituciones de mediación:.....	116
	C) Papel del mediador.....	117
	4. Arbitraje	118
V.	EVALUACIÓN DE LOS COSTES ASOCIADOS A LOS ADRS.....	121
	1. Costes asociados al proceso judicial ordinario	122
	A) Costes monetarios o monetarizados.....	122
	B) Costes no monetarios	123
	2. Características y costes asociados a los ADRs.....	126
	3. Análisis comparativo de costes de ADR vs litigación.....	130
	A) Evaluación de impacto del proceso de mediación en Europa	131
	B) Análisis coste efectividad del proceso de mediación penal sobre in- fracciones de menor gravedad (faltas) en Álava (España).....	136
VI.	CONCLUSIONES.....	139
VII.	BIBLIOGRAFÍA	140

Capítulo IV

**ASPECTOS CONSTITUCIONALES DEL LAUDO ARBITRAL
Y SU JURISPRUDENCIA**

JOSÉ FERNANDO MERINO MERCHÁN Y JAVIER ÍSCAR DE HOYOS

I.	PLANTEAMIENTO: EL PROBLEMA DE LA FISCALIZACIÓN CONSTITUCIO- NAL DEL LAUDO	143
II.	ASPECTOS DEL ARBITRAJE CONSTITUCIONALMENTE FISCALIZABLES.....	144
	1. El título competencial para configurar legislativamente el arbitraje corres- ponde al Estado.....	144
	2. El necesario carácter voluntario del arbitraje	145

III.	LA INEXISTENCIA EN LA LEY DE ARBITRAJE DE UN RECURSO DE <i>PLENA COGNITIO</i> NO HACE INCONSTITUCIONAL ESA LEY.....	148
IV.	EL LAUDO Y LA PROTECCIÓN CONSTITUCIONAL DE LOS DERECHOS E INTERESES LEGÍTIMOS DE LAS PARTES EN UN PROCESO ARBITRAL	150
1.	Derecho sin limitaciones de acceso al proceso arbitral cuando la controversia es disponible.....	150
2.	Derecho a un mínimo de garantías procedimentales durante la sustanciación del arbitraje	151
3.	Derecho a obtener un laudo sobre el fondo de la controversia	155
4.	El derecho de las partes para solicitar de común acuerdo, recogido en una transacción, apartarse del procedimiento de nulidad del laudo arbitral, una vez interpuesta la acción de anulación	161

Parte II

ADRs EN EL DERECHO PRIVADO

Capítulo V

MEDIACIÓN EN LA ESFERA INTERNACIONAL: ACTUALIDAD Y RETOS TRANSFRONTERIZOS

MARTA GONZALO QUIROGA

I.	INTRODUCCIÓN.....	168
II.	LA MEDIACIÓN EN LA ESFERA INTERNACIONAL: ¿DE DÓNDE PARTIMOS?	168
1.	Planteamiento y cuestiones de actualidad	168
2.	La Mediación en Europa	173
A)	Litigiosidad y mediación transfronteriza	173
a)	Litigiosidad transfronteriza	173
b)	Mediación transfronteriza y mediación internacional	174
B)	Marco Legislativo	175
a)	Directiva Europea de Mediación en materia civil y mercantil	175
b)	Leyes Europeas de Mediación.....	176
c)	Avances legislativos en materia de mediación y consumo.....	182
d)	Novedades: Resolución del Parlamento Europeo, de 12 de septiembre de 2017, sobre la aplicación de la Directiva sobre la mediación	183
III.	ACTUALIDAD Y RETOS TRANSFRONTERIZOS: ¿A DÓNDE VAMOS?	184
1.	La paradoja europea de la mediación: análisis, estudios, estadísticas y datos.	184
2.	¿Cómo potenciar el uso de la mediación?	188
A)	Europa apuesta por la mediación: Prácticas analizadas	188
B)	Mecanismos empleados: ¿Incentivos, sanciones, hacia la mediación obligatoria en Europa o una suerte de mediación entre voluntaria o mitigada?....	189

C) Legislaciones europeas que estipulan la obligatoriedad de la mediación, incentivos o sanciones	191
a) Obligatoriedad	191
b) Incentivos.....	191
c) Sanciones.....	192
IV. CONCLUSIONES.....	193
V. PROPUESTAS: RETOS DE FUTURO PARA LA IMPLEMENTACIÓN DE LA MEDIACIÓN INTERNA E INTERNACIONAL	195
VI. BIBLIOGRAFÍA Y WEBGRAFÍA.....	199

Capítulo VI

MEDIACIÓN Y DERECHO INTERNACIONAL PRIVADO

YOLANDA DUTREY GUANTES

I. INTRODUCCIÓN: LA MEDIACIÓN EN EL ÁMBITO INTERNACIONAL.....	203
II. CONCEPTO DE MEDIACIÓN INTERNACIONAL Y REGULACION JURÍDICA EXISTENTE	205
1. Regulación de la mediación transfronteriza	205
A) Antecedentes normativos internacionales	205
B) La Directiva Comunitaria y su desarrollo por la Ley española.....	207
2. Concepto de mediación internacional recogido en la Directiva y en la Ley española	208
III. CUESTIONES DE COMPETENCIA JUDICIAL INTERNACIONAL Y DE LEY APLICABLE A TENER EN CUENTA.....	210
1. Competencia judicial internacional.....	210
2. Ley aplicable.....	212
IV. EFICACIA PROCESAL DE LOS ACUERDOS DE MEDIACION.....	213
V. FUERZA EJECUTIVA DE LOS ACUERDOS.....	214
1. Normas que regulan la eficacia de las sentencias y actos en la UE y fuera de la UE.....	214
2. El respeto al orden público y a las cuestiones internaciones para conseguir el buen fin del acuerdo.....	216
VI. BIBLIOGRAFÍA	218

Capítulo VII

LA EXTRAORDINARIA RELEVANCIA DE LA CORTE PERMANENTE DE ARBITRAJE EN LA RESOLUCIÓN ACTUAL DE CONFLICTOS INTERNACIONALES

ELENA PINEROS POLO

I. EL ARBITRAJE COMO MECANISMO DE RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS EN EL SIGLO XIX.....	221
---	-----

II.	LA CORTE PERMANENTE DE ARBITRAJE.....	224
III.	ESTRUCTURA DE LA CORTE PERMANENTE DE ARBITRAJE.....	231
	1. Consejo de Administración	231
	2. Oficina Internacional.....	232
	3. Miembros de la Corte	233
	4. Fondo de asistencia financiera, y los costes de un arbitraje internacional auspiciado por la CPA	234
IV.	CONCLUSIONES.....	236
V.	BIBLIOGRAFÍA CITADA	237

Capítulo VIII

LA MEDIACIÓN EN EL DERECHO CIVIL

TERESA ECHEVARRÍA DE RADA

I.	INTRODUCCIÓN.....	239
II.	LA LEY 5/2012 DE MEDIACIÓN EN ASUNTOS CIVILES Y MERCANTILES.....	242
	1. Concepto de mediación.....	242
	2. Ámbito de aplicación de la Ley 5/2012.....	242
	3. El mediador	248
	4. Principios informadores de la mediación.....	250
	A) Voluntariedad.....	250
	B) Igualdad de las partes	254
	C) Imparcialidad y neutralidad	255
	D) Confidencialidad.....	258
	E) Deberes de actuación de las partes	260
	5. Procedimiento de mediación	262
	6. El acuerdo de mediación	266
III.	ESPECIAL CONSIDERACIÓN DE LA MEDIACIÓN FAMILIAR	268
	1. Consideraciones previas.....	268
	2. Concepto.....	270
	3. Ámbito	271
	4. Principios informadores	271
	A) Voluntariedad.....	272
	B) Confidencialidad.....	273
	C) Imparcialidad y neutralidad	274
	D) Igualdad.....	276
	E) Buena fe.....	276
	F) Otros principios	277
	5. El mediador familiar	278
	6. Procedimiento y acuerdo de mediación	282
IV.	BIBLIOGRAFÍA	285

*Capítulo IX***LA ARTICULACIÓN DEL ARBITRAJE DE CONSUMO
EN LA COMUNIDAD DE MADRID**

CARMEN RODRÍGUEZ RUBIO

I. CONSIDERACIONES INICIALES.....	289
II. EL SISTEMA ARBITRAL DE CONSUMO.....	292
III. OFICINAS DE INFORMACIÓN AL CONSUMIDOR.....	294
IV. ORGANIZACIÓN DEL SISTEMA ARBITRAL DE CONSUMO.....	297
V. JUNTAS ARBITRALES DE CONSUMO.....	298
VI. EL PROCEDIMIENTO ARBITRAL Y LOS COLEGIOS ARBITRALES DE CONSUMO.....	303
VII. BIBLIOGRAFÍA.....	308

*Capítulo X***EL ARBITRAJE COMO MÉTODO DE RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS
EN LA CONTRATACIÓN DE PRODUCTOS FINANCIEROS**

CARMEN PÉREZ GUERRA

I. INTRODUCCIÓN.....	312
II. LA INSERCIÓN DE LAS CLÁUSULAS DE ARBITRAJE EN LOS CONTRATOS SOBRE PRODUCTOS FINANCIEROS.....	314
III. LA EVOLUCIÓN DE LA DOCTRINA DEL TRIBUNAL SUPERIOR DE JUSTICIA DE MADRID SOBRE LA IMPUGNACIÓN DE LOS LAUDOS.....	318
IV. EL ARBITRAJE DE CONSUMO Y EL CASO DE LAS PARTICIPACIONES PREFERENTES.....	325
V. CONCLUSIONES.....	331
VI. BIBLIOGRAFÍA.....	333

*Capítulo XI***VENTAJAS EXTRAJUDICIALES DE LA IMPLEMENTACIÓN
DE MEDIDAS ALTERNATIVAS DE RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS
(ADR) EN CONFLICTOS FINANCIEROS Y BANCARIOS**

DAVID TRILLO Y NURIA ALONSO

I. INTRODUCCIÓN.....	335
II. ARBITRAJE INTERNACIONAL Y CONFLICTOS FINANCIEROS.....	337
III. LOS CONFLICTOS BANCARIOS EN LA CRISIS FINANCIERA MUNDIAL.....	340
IV. LOS CONFLICTOS FINANCIEROS EN ESPAÑA.....	343
1. ADR en conflictos financieros en España.....	344
A) ADR entre entidades financieras y consumidores.....	345
B) ADR entre Banco y empresas o instituciones.....	351

C) ADR entre Entidades Financieras.....	352
2. Conflictos financieros en España durante la crisis.....	354
A) Participaciones preferentes	356
B) Productos estructurados	360
3. Solución a los conflictos con entidades financieras.....	363
V. CONCLUSIONES.....	365
VI. BIBLIOGRAFÍA	367

Capítulo XII

LOS ADRs EN EL SECTOR ASEGURADOR

MARÍA JESÚS PEÑAS MOYANO

I. INTRODUCCIÓN: LA PROTECCIÓN DEL ASEGURADO COMO OBJETIVO PRIORITARIO DE LA LEGISLACIÓN DE SEGUROS. SU CONSIDERACIÓN COMO CONSUMIDOR	369
II. ANTECEDENTES DE LOS MECANISMOS DE RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS EN EL SECTOR ASEGURADOR.....	372
1. Las comisiones de conciliación	372
2. Arbitraje	374
III. LA INCORPORACIÓN DEL ARBITRAJE DE CONSUMO A LA RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS EN EL SECTOR ASEGURADOR.....	375
1. La LOSSP y el Real Decreto 636/1993, de 3 de mayo	375
2. El Real Decreto 231/2008, de 15 de febrero y la LOSSEAR	383
3. La Ley ADR.....	386
IV. MEDIACIÓN Y SEGURO	389
V. OTROS POSIBLES ADRs APLICABLES AL SECTOR ASEGURADOR, EN PARTICULAR, LOS SERVICIOS DE ATENCIÓN AL CLIENTE.....	393
VI. IDONEIDAD E INCONVENIENTES DE LOS ADRs PARA SOLUCIONAR CONFLICTOS ENTRE LOS ASEGURADOS Y LAS ENTIDADES ASEGURADORAS....	399
VII. BIBLIOGRAFÍA	400

Capítulo XIII

EL ARBITRAJE SOCIETARIO

ANA FELICITAS MUÑOZ PÉREZ

I. INTRODUCCIÓN.....	403
1. Marco jurídico positivo	404
2. El arbitraje societario en la doctrina y jurisprudencia de los Tribunales	408
3. Arbitrabilidad de la materia societaria.....	409
4. Los “Conflictos” en el contexto de las relaciones societarias	411
5. La arbitrabilidad en los distintos tipos de sociedad	413

II.	ELEMENTOS DEL ARBITRAJE	414
1.	Fuente del arbitraje	414
1.1.	Arbitraje "estatutario" y "societario"	414
1.2.	Modificación de estatutos para incorporar convenio estatutario	416
2.	Ámbito del arbitraje "estatutario"	419
2.1.	Ámbito objetivo	419
2.2.	Ámbito subjetivo	421
2.3.	Algunas controversias societarias arbitrables en particular	425
III.	OTRAS CUESTIONES	427
1.	El arbitraje de derecho y el problema de laudar en equidad	427
2.	Arbitraje <i>ad hoc</i> o institucional	428
3.	Protocolización notarial del laudo	429
IV.	BIBLIOGRAFÍA	429

Capítulo XIV

CONCURSO DE ACREEDORES, CRÉDITO TRIBUTARIO Y MEDIACIÓN

ROSA FRAILE FERNÁNDEZ

I.	INTRODUCCIÓN	435
II.	LA MEDIACIÓN PARA DIRIMIR CONFLICTOS TRIBUTARIOS EN CONCU- RRENCIA CON EL CONCURSO DE ACREEDORES	437
1.	ADRs y concurso de acreedores	437
A)	Arbitraje y concurso de acreedores	438
B)	Mediación y concurso de acreedores	441
2.	ADRs en el procedimiento tributario	444
3.	La virtualidad de emplear ADRs, para resolver asuntos tributarios en el seno del concurso	452
4.	Propuesta de un método de mediación tributaria en concurrencia con el concurso de acreedores	460
A)	Ámbito de aplicación	461
B)	Las partes	461
C)	El procedimiento	463
D)	Otros aspectos	464
III.	ACUERDO EXTRAJUDICIAL DE PAGOS Y EL SOMETIMIENTO DEL CRÉDI- TO TRIBUTARIO AL ACUERDO MEDIAL	466
1.	El acuerdo extrajudicial de pagos	466
A.	Notas definitivas	466
B)	Breve apunte sobre la extraña naturaleza de la mediación concursal ..	469
C)	Exclusiones del acuerdo extrajudicial de pagos	475
D)	Paralización de ejecuciones singulares y acreedores exentos de tal im- posición	478
2.	La escasa relación del acreedor público con el acuerdo extrajudicial de pagos	481

3. Exclusión del crédito tributario del acuerdo y propuesta de modificación urgente de la Ley.....	487
IV. BIBLIOGRAFÍA.....	496

Capítulo XV

**LA SOLUCIÓN EXTRAJUDICIAL DE LOS CONFLICTOS LABORALES,
EN ESPECIAL EN CASO DE HUELGA**

CAROLINA SAN MARTÍN MAZZUCCONI Y RODRIGO MARTÍN JIMÉNEZ

I. CONFLICTO, GESTIÓN DEL CONFLICTO Y SOLUCIÓN DEL CONFLICTO...	499
II. MARCO REGULADOR DE LOS MECANISMOS DE SOLUCIÓN EXTRAJUDICIAL DE CONFLICTOS LABORALES.....	502
1. Carta Comunitaria de los Derechos Sociales Fundamentales de los Trabajadores y Carta Social Europea.....	503
2. Convenios y Recomendaciones de la Organización Internacional del Trabajo	503
3. Ordenamiento interno	505
A) Normativa común excluyente.....	505
B) Normativa laboral común	505
C) Anclaje constitucional y regulación aplicada a la huelga.....	510
III. VÍAS DE SOLUCIÓN EXTRAJUDICIAL DE CONFLICTOS EN SITUACIÓN DE HUELGA.....	512
1. La conciliación	515
2. La mediación en el Acuerdo de Solución Autónoma de Conflictos Laborales	516
3. El arbitraje	522
A) Diseño normativo: modalidades y vías de impugnación	522
B) Pautas en el Acuerdo sobre Solución Autónoma de Conflictos Laborales.	526
C) En especial sobre el arbitraje obligatorio para poner fin a la huelga....	529
IV. CONCLUSIONES.....	541
V. BIBLIOGRAFÍA.....	543

Parte III

ADRs EN EL DERECHO PÚBLICO

Capítulo XVI

**LA INTRODUCCIÓN DE MEDIDAS ALTERNATIVAS DE RESOLUCIÓN DE
CONFLICTOS EN EL ÁMBITO DEL PROCEDIMIENTO TRIBUTARIO**

ANA GONZÁLEZ PELAYO

I. PLANTEAMIENTO.....	551
II. LA CONFLICTIVIDAD FISCAL COMO SÍNTOMA DEL DISTANCIAMIENTO ENTRE LA ADMINISTRACIÓN TRIBUTARIA Y LOS CONTRIBUYENTES.....	552

<i>Índice</i>	19
1. Las actuaciones de comprobación e investigación de la Agencia Tributaria	553
2. La conflictividad fiscal entre los años 2011 y 2015, en sede económico–administrativa	555
3. La conflictividad tributaria en sede contencioso–administrativa.....	559
III. CÓMO AFECTA LA CONFLICTIVIDAD TRIBUTARIA A LA TUTELA EFECTIVA DE LOS CONTRIBUYENTES Y A LA DEUDA TRIBUTARIA PENDIENTE.....	561
IV. LA COMPLEJIDAD DEL SISTEMA TRIBUTARIO COMO CAUSA PRINCIPAL DE LOS CONFLICTOS TRIBUTARIOS.....	565
1. Breve introducción.....	565
2. La complejidad del sistema tributario	566
3. Los contribuyentes ante un procedimiento tributario formalista y complejo	571
V. VALORACIÓN CONSTITUCIONAL DE LAS MEDIDAS ALTERNATIVAS PARA LA REDUCCIÓN DE CONFLICTOS FISCALES, DESDE EL PUNTO DE VISTA DE LOS PRINCIPIOS TRIBUTARIOS	572
1. Aspectos constitucionalmente relevantes	573
VI. ¿ES POSIBLE INTRODUCIR MEDIDAS ALTERNATIVAS DE RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS EN EL ÁMBITO DE LOS PROCEDIMIENTOS TRIBUTARIOS? PROPUESTAS PARA SU ESTUDIO	575
VII. BIBLIOGRAFÍA	578

Capítulo XVII

PROPUESTAS DE LEGE FERENDA PARA LA IMPLEMENTACIÓN DE MEDIDAS DE RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS TRIBUTARIOS EN EL ÁMBITO MUNICIPAL

MERCEDES RUIZ GARIJO

1. INTRODUCCIÓN.....	579
II. LITIGIOSIDAD FISCAL Y OTROS FACTORES QUE HACEN CONVENIENTES LAS MEDIDAS DE RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS EN EL ÁMBITO LOCAL..	581
1. Consideraciones Generales	581
2. Balance sobre la introducción de los TEAM	584
3. La experiencia del Consell Tributari de Barcelona	588
III. ADMISIBILIDAD DE LAS MEDIDAS DE PREVENCIÓN Y RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS EN LOS TRIBUTOS LOCALES	589
1. Introducción.....	589
2. Marco jurídico de las medidas de terminación convencional de los procedimientos y recursos tributarios.....	590
3. Los convenios de colaboración como medidas de prevención de la litigiosidad fiscal	593
IV. MEDIDAS DE PREVENCIÓN Y RESOLUCIÓN DE LOS CONFLICTOS EN EL ÁMBITO LOCAL. ALGUNAS PROPUESTAS	594
1. Suscripción de convenios o acuerdos para concretar conceptos jurídicos indeterminados	595

A) Introducción	595
B) Referencia al “valor de mercado” en las tasas o el “beneficio” en las contribuciones especiales	596
2. Acuerdos de determinación de la base imponible en el ICIO y en el IIVNTU	597
3. Otras propuestas.....	600
V. CONCLUSIONES.....	601
VI. BIBLIOGRAFÍA	602

Capítulo XVIII

MEDIDAS ALTERNATIVAS PARA LA REDUCCIÓN DE LA CONFLICTIVIDAD EN LA CONCRECIÓN DE LOS CONCEPTOS JURÍDICOS INDETERMINADOS EMPLEADOS POR LA NORMA TRIBUTARIA: EN PARTICULAR, LA DETERMINACIÓN DEL VALOR REAL DE LOS INMUEBLES EN EL PROCEDIMIENTO DE COMPROBACIÓN DE VALORES

ANA M^a D’OCÓN ESPEJO

I. INTRODUCCIÓN.....	607
II. LA CONFLICTIVA CONCRECIÓN DE LOS CONCEPTOS JURÍDICOS INDETERMINADOS.....	612
1. El complejo hallazgo de la solución justa. “Discrecionalidad administrativa” vs “libre margen de apreciación” sometido a control judicial.....	613
2. “El valor real” como concepto jurídico indeterminado a la luz de la jurisprudencia.....	615
3. El procedimiento de comprobación de valores: ausencia de la intervención del particular. Admisión de técnicas convencionales.....	617
4. Riesgos de la introducción de medidas alternativas de resolución de conflictos en el Derecho Tributario y en particular en la determinación de los conceptos jurídicos indeterminados.....	618
III. MEDIDAS ALTERNATIVAS DE RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS EN LA CONCRECIÓN DE CONCEPTOS JURÍDICOS INDETERMINADOS.....	619
1. Instrumentos en prevención del conflicto	620
A) La información previa del valor de los inmuebles.....	620
B) Acuerdos previos de valoración.....	623
C) Las Actas con acuerdo.....	628
2. Instrumentos de resolución del conflicto.....	629
A) La tasación pericial contradictoria.....	629
B) Otros instrumentos de resolución del conflicto en vía judicial	631
IV. PROPUESTAS DE MEDIDAS ALTERNATIVAS.....	632
V. BIBLIOGRAFÍA	634

*Capítulo XIX***EL ARBITRAJE INTERNACIONAL DE INVERSIONES PREVISTO EN LOS APPRIS COMO MEDIDA ALTERNATIVA DE RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS EN MATERIA TRIBUTARIA**

BEGOÑA PÉREZ BERNABÉU

I. INTRODUCCIÓN.....	639
II. EL ARBITRAJE INTERNACIONAL DE INVERSIONES	641
1. Consideraciones Generales	641
2. El limitado ámbito subjetivo del ISDS	648
3. La reparación del daño como finalidad del ISDS.....	650
III. APLICABILIDAD DEL ARBITRAJE DE INVERSIONES AL ÁMBITO TRIBUTARIO	655
1. Las excepciones en materia tributaria o taxation carve outs en los APPRIs ...	655
2. La expropiación forzosa	657
3. El estándar de Trato Justo y Equitativo	659
4. La obligación de no discriminación	660
IV. CONCLUSIONES SOBRE LA IDONEIDAD DEL ARBITRAJE INTERNACIONAL DE INVERSIONES COMO MEDIO DE RESOLUCIÓN DE CONTROVERSIAS EN EL ÁMBITO TRIBUTARIO	662
V. BIBLIOGRAFÍA	665

*Capítulo XX***MECANISMOS ALTERNATIVOS DE RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS (ADR) EN EL ÁMBITO DEL DERECHO ADMINISTRATIVO**

LEONOR RAMS RAMOS

I. INTRODUCCIÓN.....	669
II. LOS MECANISMOS ALTERNATIVOS DE RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS EN EL DERECHO ADMINISTRATIVO	675
1. La previsión general de mecanismos de ADR por las normas administrativas.....	675
2. El derecho a una buena administración y la transparencia administrativa como presupuestos de partida de las ADR en el Derecho Administrativo.....	677
III. LA TERMINACIÓN CONVENCIONAL DE LOS PROCEDIMIENTOS ADMINISTRATIVOS COMO MECANISMO ALTERNATIVO DE RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS.....	681
1. Los requisitos de validez de la terminación convencional	687
A) La prohibición de introducir pactos contrarios al Ordenamiento Jurídico	688
B) La limitación a acuerdos sobre materias susceptibles de transacción ...	689
C) La finalidad de interés público.....	690
D) El límite de la indisponibilidad de las competencias administrativas....	692

2.	Algunos ámbitos sectoriales en los que se prevé la posibilidad de terminación convencional ¿son todos calificables de mecanismos de ADR?	692
A)	Los convenios expropiatorios y urbanísticos como formas de terminación convencional de los procedimientos administrativos.....	693
B)	La terminación convencional en los procedimientos de responsabilidad patrimonial.....	695
C)	La terminación anticipada en los procedimientos de carácter sancionador como posible medida de ADR.....	696
IV.	LA SUSTITUCIÓN DE LOS RECURSOS ADMINISTRATIVOS POR SISTEMAS DE RECLAMACIÓN ALTERNATIVA, COMO MECANISMOS DE ADR.....	700
1.	La reclamación potestativa ante el Consejo de Transparencia y Buen Gobierno frente a las resoluciones administrativas en materia de acceso a la información pública.....	703
2.	El recurso especial en materia de contratación ante los tribunales administrativos especiales de contratación pública.....	706
V.	BREVE REFERENCIA A LOS MECANISMOS DE ADR EN LOS PROCESOS JUDICIALES CONTENCIOSO-ADMINISTRATIVOS.....	709
VI.	BIBLIOGRAFÍA	711

Capítulo XXI

LA SENTENCIA DE CONFORMIDAD EN EL PROCESO PENAL

JUAN CARLOS FERRÉ OLIVÉ E ISABEL MORÓN PENDÁS

I.	APROXIMACIÓN	716
II.	ASPECTOS POSITIVOS DE LA CONFORMIDAD	718
III.	ASPECTOS NEGATIVOS DE LA CONFORMIDAD.....	719
IV.	CARACTERIZACIÓN DE LA CONFORMIDAD EN EL DERECHO ESPAÑOL.....	720
V.	NATURALEZA JURÍDICA	722
VI.	PECULIARIDADES DE LA CONFORMIDAD EN CADA PROCESO	723
1.	En el sumario ordinario.....	723
A)	Conformidad en la calificación provisional.....	724
B)	Conformidad al comienzo del juicio oral.....	724
C)	Crítica	725
2.	En el procedimiento abreviado.....	726
A)	Adhesión plena al escrito de acusación	726
B)	Conformidad consensuada.....	726
C)	Requisitos	727
3.	En el enjuiciamiento rápido (conformidad premiada).....	728
A)	Requisitos del enjuiciamiento rápido.....	728
B)	Del procedimiento abreviado al enjuiciamiento rápido	728
C)	Requisitos y características de la conformidad premiada.....	729
4.	En el proceso por aceptación de Decreto (delitos menores)	730
A)	Requisitos	731
B)	Valoración crítica	732

5.	En el Juicio por el Tribunal de Jurado.....	733
6.	En el proceso penal de Menores.....	734
VII.	CUESTIONES COMUNES.....	735
1.	La manifestación de la conformidad.....	735
	A) Absoluta.....	736
	B) Personalísima.....	737
	C) Voluntaria.....	737
	D) Formal.....	738
	E) Vinculante para las partes.....	739
	F) Doble garantía.....	740
2.	Reducción de la pena.....	741
3.	Recalificación de los hechos.....	741
4.	La fiscalización del acuerdo.....	742
	A) Aproximación.....	742
	B) Vinculación al relato fáctico.....	742
	C) Vinculación a la pena.....	744
5.	Posibles recursos.....	746
6.	Múltiples acusados.....	749
	A) Personas físicas.....	749
	B) Personas físicas y jurídicas.....	750
7.	Consecuencias jurídicas.....	750
VIII.	BIBLIOGRAFÍA.....	751

Parte IV

ADRs EN EL DERECHO COMPARADO

Capítulo XXII

UNA APROXIMACIÓN A LOS SISTEMAS ALTERNATIVOS DE RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS EN LOS ESTADOS UNIDOS

ANTONIO SERRANO ACITORES

I.	INTRODUCCIÓN: EL CONTROL <i>EX POST</i> DE LOS JUZGADOS Y TRIBUNALES Y LOS SISTEMAS ALTERNATIVOS DE RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS PARA RESTABLECER LA CONFIANZA.....	755
II.	LOS SISTEMAS ALTERNATIVOS DE RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS EN LOS ESTADOS UNIDOS.....	761
	1. Consideraciones previas.....	761
	2. Los sistemas primarios: sistemas heterocompositivos y autocompositivos.....	765
	3. Los sistemas híbridos o mixtos.....	773
III.	A MODO DE CONCLUSIÓN.....	780

*Capítulo XXIII***LA MEDIACIÓN, CUALIDADES DE UN MEDIADOR. REQUISITOS ACADÉMICOS PARA SER MEDIADOR JUDICIAL EN LOS EEUU**

NURIA TRUGEDA PEDRAJO

I. INTRODUCCIÓN.....	781
II. HISTORIA DE LA RESOLUCIÓN ALTERNATIVA DE CONFLICTOS EN LOS EEUU.....	785
III. LA MEDIACIÓN EN LOS EEUU	788
1. Objetivos del mediador.....	789
2. Formación del mediador	790
3. Seguro de responsabilidad civil o equivalente	791
4. Registro de mediadores	791
IV. ASOCIACIONES DE ARBITRAJE Y MEDIACIÓN EXISTENTES EN LOS EEUU..	792
V. REQUISITOS ESTATALES PARA LA PRÁCTICA DE LA MEDIACIÓN	796
VI. CONCLUSIONES.....	833
VII. BIBLIOGRAFÍA	833

*Capítulo XXIV***PREVENCIÓN Y RESOLUCIÓN DE LITIGIOS EN EL SISTEMA TRIBUTARIO BRITÁNICO**

JOSÉ A. ROZAS VALDÉS

I. EL MARCO ORGANIZATIVO	845
II. EL MARCO ESTRATÉGICO Y LA ADMINISTRACIÓN DE LA JUSTICIA TRIBUTARIA.....	848
III. LOS PROYECTOS PILOTO DE ADR PROPICIADOS POR EL HMRC	857
IV. EL ARBITRAJE TRIBUTARIO INTERNACIONAL EN EL REINO UNIDO	861
V. CONCLUSIONES.....	863
VI. BIBLIOGRAFÍA	864

*Capítulo XXV***MECANISMOS ALTERNATIVOS DE RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS TRIBUTARIOS: LA EXPERIENCIA EN AMÉRICA LATINA**GEMMA PATÓN GARCÍA, SERGIO LUIS PÉREZ CRUZ
Y YAMÍN JIMÉNEZ JIMÉNEZ

I. INTRODUCCIÓN.....	869
II. LA INFLUENCIA DEL MODELO DE ADMINISTRACIÓN TRIBUTARIA EN LA INCORPORACIÓN DE MECANISMOS ALTERNATIVOS DE RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS	873

III. LAS PROPUESTAS DE MECANISMOS ALTERNATIVOS DE SOLUCIÓN DE CONFLICTOS TRIBUTARIOS POR ORGANISMOS INTERNACIONALES DE INTERÉS PARA AMÉRICA LATINA	878
1. Modelo de código tributario para américa latina OEA/BID (MCTAL)	880
2. Modelo de Código Tributario CIAT (MCTCIAT)	884
3. Modelo OCDE	890
IV. EXPERIENCIAS DE DERECHO COMPARADO EN AMÉRICA LATINA	894
V. EXPERIENCIA PRÁCTICA EN MÉXICO: EL ACUERDO CONCLUSIVO	897
1. Introducción	897
2. Las facultades de la autoridad fiscal	899
3. Medios de defensa domésticos tradicionales	902
4. El acuerdo conclusivo en México	903
A) Naturaleza jurídica de los acuerdos conclusivos	903
B) Acuerdo conclusivo en teoría y práctica	907
5. Conclusiones	912