

MARTA GISBERT POMATA

*Profesora Propia Agregada de Derecho Procesal  
Universidad Pontificia Comillas*

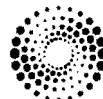
SARA DÍEZ RIAZA

*Profesora Propia Agregada de Derecho Procesal  
Universidad Pontificia Comillas*

*El contrato de mediación y el  
acuerdo de mediación civil y  
mercantil*



CIVITAS



THOMSON REUTERS

Primera edición, 2014



PROVIEW

THOMSON REUTERS PROVIEW  
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](http://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

© 2014 [Thomson Reuters (Legal) Limited / Marta Gisbert Pomata y Sara Díez Riaza]]

Editorial Aranzadi, SA

Camino de Galar, 15

31190 Cizur Menor (Navarra)

ISBN: 978-84-470-4803-8

Depósito Legal: NA 441/2014

*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

ABREVIATURAS.....	13
PRESENTACIÓN DE LA OBRA .....	15

### CAPÍTULO I

#### EL CONTRATO DE MEDIACIÓN CIVIL Y MERCANTIL

*Sara Díez Riaza*

<b>I. Introducción .....</b>	<b>18</b>
A. La mediación .....	18
B. La mediación civil y mercantil en España: La Directiva 2008/52CEE y la Ley 5/2012, de 6 de julio.....	22
<b>II. El contrato de mediación.....</b>	<b>37</b>
A. Concepto .....	37
B. Caracteres. Especial consideración de la voluntariedad..	41
1. La voluntariedad a lo largo de los diferentes intentos legislativos.....	43
2. Compatibilidad entre la voluntariedad y el compromiso de sumisión a mediación .....	45
3. Voluntariedad y compromiso de mediación en los contratos de adhesión. Su posible nulidad .....	49
C. Naturaleza jurídica.....	58
1. El pacto de sometimiento a mediación como precontrato .....	61
2. Distinción y semejanzas de otras figuras afines.....	66
D. Sujetos del contrato de mediación.....	79

EL CONTRATO DE MEDIACIÓN Y EL ACUERDO DE MEDIACIÓN CIVIL Y MERCANTIL

E.	Objeto del contrato de mediación .....	85
1.	Materias susceptibles del contrato de mediación civil y mercantil.....	85
2.	Contenido esencial y opcional.....	92
F.	La forma del contrato de mediación.....	96
1.	Cláusulas sencillas .....	97
2.	Cláusulas escalonadas y concurrentes .....	99
a.	Concepto .....	99
b.	Modelos .....	100
c.	Las ventajas .....	103
d.	Requisitos.....	104
e.	Consecuencias del incumplimiento de uno de los pasos .....	109
3.	Especial consideración al Medarb como supuesto diferente a la cláusula escalonada .....	112
<b>III.</b>	<b>Incidencia del contrato de mediación en el proceso civil ..</b>	<b>112</b>
A.	El deber de intentar la mediación .....	113
B.	La declinatoria.....	118
C.	Procedimiento de la declinatoria .....	123
<b>IV.</b>	<b>Efectos derivados del cumplimiento del contrato de mediación: la suspensión de la prescripción y de los plazos de caducidad .....</b>	<b>128</b>
<b>V.</b>	<b>La derivación judicial a mediación y mediación intrajudicial .....</b>	<b>137</b>

## CAPÍTULO II

**EL ACUERDO LOGRADO EN MEDIACIÓN CIVIL Y MERCANTIL***Marta Gisbert Pomata*

<b>I.</b>	<b>Marco legislativo.....</b>	<b>149</b>
A.	Libro Verde sobre modalidades alternativas de solución de conflictos en el ámbito del derecho civil y mercantil. ....	149

## SUMARIO

B.	Directiva 2008/52/CE sobre determinados aspectos de la mediación en asuntos civiles y mercantiles .....	150
C.	Proyecto de Ley de Mediación en asuntos civiles y mercantiles nº 121/000122, de 8 de abril de 2011.....	152
D.	Real Decreto-Ley 5/2012, de 5 de marzo, de mediación en asuntos civiles y mercantiles (Vigente hasta el 27 de Julio de 2012).....	153
E.	Ley de mediación en asuntos civiles y mercantiles (procedente del Real Decreto-Ley 5/2012, de 5 de marzo). Ley 5/2012, de 6 de julio .....	153
<b>II.</b>	<b>Distinción entre acta final y acuerdo logrado en mediación</b>	154
<b>III.</b>	<b>Concepto de acuerdo logrado en mediación.....</b>	159
<b>IV.</b>	<b>Naturaleza del acuerdo .....</b>	162
A.	Contrato o negocio jurídico .....	165
B.	Contrato atípico .....	171
C.	Transacción .....	173
<b>V.</b>	<b>Tipos de acuerdos .....</b>	180
A.	Acuerdo total o acuerdo parcial .....	180
B.	Acuerdo logrado en una mediación intrajudicial o acuerdo logrado fuera del proceso.....	182
C.	Acuerdo elevado a escritura pública o acuerdo privado de mediación.....	182
<b>VI.</b>	<b>Requisitos .....</b>	184
A.	Consentimiento .....	185
B.	Causa .....	190
C.	Objeto.....	195
<b>VII.</b>	<b>Iter procedimental en la elaboración del acuerdo de mediación .....</b>	211
A.	Redacción del acuerdo.....	215
1.	Requisitos formales.....	215
a.	Forma escrita .....	215
b.	Identidad y el domicilio de las partes .....	216

EL CONTRATO DE MEDIACIÓN Y EL ACUERDO DE MEDIACIÓN CIVIL Y MERCANTIL

c.	Lugar y la fecha en que se suscribe el acuerdo ...	217
d.	Persona o personas que asumieron el papel de mediador .....	217
e.	Hacer constar que se ha seguido un procedimiento de mediación ajustado a las previsiones de esta Ley .....	218
f.	Firma por las partes o sus representantes (art. 23.2) .....	218
2.	Contenido material .....	220
3.	Intervención del mediador en la elaboración del acuerdo.....	223
B.	Entrega de un ejemplar a las partes y al mediador .....	225
C.	Información del mediador a las partes.....	226
D.	Redacción del Acta Final.....	226
<b>VIII.</b>	<b>Efectos procesales del acuerdo de mediación.....</b>	<b>227</b>
A.	Irrevocabilidad del acuerdo.....	239
B.	Valor del acuerdo de mediación no ejecutivo .....	242
1.	Consideraciones generales.....	242
2.	Impugnación del acuerdo.....	245
a.	Causas de nulidad del acuerdo.....	246
b.	Consecuencias de la nulidad del acuerdo.....	247
C.	Valor del acuerdo de mediación elevado a escritura pública.....	248
D.	Valor del acuerdo de mediación homologado judicialmente .....	255
1.	El auto judicial de homologación.....	260
2.	Recurribilidad del auto de homologación.....	262
a.	Recurso de apelación .....	263
b.	Medios de rescisión de sentencias firmes: revisión.....	264
c.	La acción de nulidad.....	265
<b>IX.</b>	<b>La ejecución del acuerdo de mediación.....</b>	<b>270</b>

## SUMARIO

A.	Regulación Legal .....	271
B.	Competencia .....	272
	1. Mediación extrajudicial.....	272
	2. Mediación intrajudicial .....	273
C.	Procedimiento: Cuestiones de interés.....	273
	1. Título ejecutivo equiparado a los judiciales .....	274
	2. Acuerdos no ejecutables .....	275
	3. Caducidad de la acción ejecutiva.....	276
	4. Requisitos del art. 520 LEC .....	277
	5. Documentos que acompañan a la demanda ejecutiva	278
	6. Devengo de intereses por mora procesal.....	278
	7. Motivos de oposición .....	279
	8. Incidente para determinar el ámbito subjetivo de la condena.....	280
	9. Ejecución provisional.....	280
	10. Principales trámites del procedimiento.....	281
<b>X.</b>	<b>Conflictos transfronterizos .....</b>	<b>283</b>
	A. Concepto de conflicto transfronterizo.....	284
	B. Diferentes supuestos .....	286
	1. Acuerdos que deben ser ejecutados fuera de España	286
	2. Acuerdos que deben ser ejecutados en España.....	287
<b>XI.</b>	<b>El acuerdo extrajudicial de pagos en el concurso.....</b>	<b>289</b>
	A. Sujetos (art. 231 LC) .....	304
	1. Personas en situación de insolvencia .....	304
	a. Personas naturales.....	304
	b. Personas jurídicas.....	305
	c. Personas excluidas.....	306
	2. El mediador concursal .....	310
	3. Los acreedores .....	318
	B. Objeto: créditos afectados .....	318
	C. Procedimiento .....	320

EL CONTRATO DE MEDIACIÓN Y EL ACUERDO DE MEDIACIÓN CIVIL Y MERCANTIL

1. Solicitud de acuerdo extrajudicial de pagos .....	322
2. Efectos de la iniciación del expediente .....	323
3. Tramitación del Plan de Pagos .....	324
4. Reunión para alcanzar un Plan de Pagos.....	326
5. Mayorías y efectos del Plan de Pagos sobre los acreedores .....	328
6. Formalización y publicidad (art. 238.2 LC).....	329
7. Impugnación del acuerdo (art. 239 LC) .....	330
8. Cumplimiento e incumplimiento del acuerdo.....	332
9. No se logra Acuerdo extrajudicial: el «concurso consecutivo» .....	335
 ANEXO .....	 337
<b>FORMULARIO 1</b> .....	<b>337</b>
Auto de homologación (extraído de la Guía para la práctica de la mediación intrajudicial publicada por el Consejo General del Poder Judicial) .....	337
<b>FORMULARIO 2</b> .....	<b>339</b>
Minuta de escritura de mediación interna .....	339
<b>Extracto de las conclusiones de la reunión de magistrados de lo mercantil de madrid sobre criterios de aplicación de la reforma de la ley de apoyo a emprendedores, sobre cuestiones concursales (11 de octubre de 2013)</b> .....	<b>343</b>
 BIBLIOGRAFÍA .....	 357
<b>Contrato de mediación</b> .....	<b>357</b>
<b>Documentación</b> .....	<b>361</b>
<b>Acuerdo logrado en mediación</b> .....	<b>362</b>