

COLECCIÓN DERECHO PRIVADO Y GLOBALIZACIÓN

Tomo 2 ✓

NUEVA LEX MERCATORIA
Y
CONTRATOS INTERNACIONALES

ALFONSO LUIS CALVO CARAVACA ✓

JORGE OVIEDO ALBÁN

(DIRECTORES)


Grupo Editorial
IBAÑEZ

CONTENIDO

PAG.

CAPÍTULO 1

APLICABILIDAD DE LA CONVENCIÓN DE NACIONES UNIDAS SOBRE CONTRATOS DE COMPRAVENTA INTERNACIONAL DE MERCADERÍAS COMO LEX MERCATORIA

JORGE OVIEDO ALBÁN

I.	Introducción	23
II.	El concepto <i>lex mercatoria</i>	24
III.	Referencia a los criterios de aplicación de la convención sobre compra- venta internacional	36
3.1.	Factor geográfico	36
3.2.	Factor material	37
3.3.	Factor temporal	38
IV.	La convención sobre compraventa internacional como reflejo de la <i>lex mercatoria</i>	38
4.1.	Criterios positivos	38
4.2.	Criterios negativos	43
5.	Conclusión	45
	<i>Bibliografía</i>	47

CAPÍTULO 2

LEX MERCATORIA Y AUTONOMÍA PRIVADA EN MATERIA DE CONTRATOS INTERNACIONALES

ESPERANZA CASTELLANOS RUIZ

I.	Introducción: Autonomía privada	55
II.	<i>Lex mercatoria</i> y autonomía privada material	63
III.	Conexiones y diferencias entre la autonomía material y la autonomía conflictual	73
1.	Consideraciones generales sobre el concepto de la autonomía de la voluntad conflictual	73

	PAG.
2. Distintos presupuestos y fundamento de la autonomía conflictual	75
3. Principios de <i>unidroit</i> como <i>lex mercatoria</i>	82
4. Convención de viena de 1980 sobre compraventa internacional de mercaderías como <i>lex mercatoria</i>	94
IV. Quiebra en las relaciones entre ambos tipos de autonomía: <i>lex mercatoria</i> y principios de <i>unidroit</i>	106

CAPÍTULO 3

LAS COMPILACIONES ORGÁNICAS DE PRINCIPIOS GENERALES DEL DERECHO DE LOS CONTRATOS Y SU NATURALEZA JURÍDICA

ANA M. LÓPEZ RODRÍGUEZ

1. Los principios y las fuentes del derecho	119
2. Los principios de <i>unidroit</i> y los principios de derecho contractual europeo, nuevas fuentes de la <i>lex mercatoria</i> ?	122
3. Los principios como formularios contractuales estándar	129
4. La privatización de la armonización jurídica	133
4.1. Los principios de <i>unidroit</i> y los principios de derecho europeo de los contratos como <i>restatements</i> internacionales del derecho contractual .	134
4.2. Las listas abiertas de principios. El concepto de codificación gradual de la <i>lex mercatoria</i>	138
4.3. Bases de datos de derecho transnacional	139
5. <i>Conclusiones</i>	140

CAPÍTULO 4

INTERNET, CONTRATACIÓN INTERNACIONAL B2B Y LEX MERCATORIA

ALFONSO LUIS CALVO CARAVACA - JAVIER CARRASCOSA GONZÁLEZ

1. Introducción: La regulación jurídica de internet	143
2. Comercio electrónico internacional: Derecho público	146
3. Comercio electrónico: Derecho privado y derecho internacional privado en la <i>dir.ce</i> y en la <i>ISSI</i>	151
4. Comercio electrónico internacional y contratos entre empresas (B2B): Derecho aplicable	152

	PÁG.
5. Comercio electrónico internacional y contratos entre empresas (B2B): Arbitraje comercial internacional	155
<i>Bibliografía</i>	157

CAPÍTULO 5

CONTRATOS INTERNACIONALES, PRESTACIÓN CARACTERÍSTICA Y LA TEORÍA DE LA *STREAM-OF-COMMERCE*

JAVIER CARRASCOSA GONZÁLEZ

I. Ley aplicable a los contratos internacionales: historical <i>background</i>	161
1. Introducción	161
2. Lugar de celebración del contrato (<i>lex loci celebrationis</i>)	162
3. Lugar de ejecución del contrato (<i>lex loci executionis</i>)	166
4. Autonomía de la voluntad y ley previsible por las partes	168
5. Las soluciones europeas sobre la ley aplicable a los contratos en el siglo XX	170
II. Convenio de roma de 19 junio 1980 sobre la ley aplicable a las obligaciones contractuales	173
1. Introducción	173
2. Las interpretaciones del art. 4 CR	174
3. Presunción general (art. 4.2 cr): Identificación de la prestación característica	178
4. Fundamento de la presunción de la prestación característica	181
5. Críticas a la presunción de la prestación característica	182
6. Lagunas legales del art. 4.2 CR	185
A) Contratos sin prestación característica	185
B) Contratos en los que el prestador característico es un no profesional	188
C) Contratos entre profesionales de la contratación internacional	189
7. Integración de las lagunas legales del art. 4.2 CR	190
A) Aspectos generales: el criterio de los vínculos más estrechos	190
B) Contratos sin prestación característica	195
C) Contratos en los que el prestador característico es un no profesional	197
D) Contratos entre profesionales de la contratación internacional	198
<i>Bibliografía</i>	203

CAPÍTULO 6

EL INCUMPLIMIENTO ESENCIAL DEL CONTRATO
EN EL DERECHO INGLÉS

NATIVIDAD GOÑI URRIZA

I.	Consideraciones introductorias	215
II.	Caracteres generales del derecho de contratos inglés	216
1)	Construcción judicial	216
2)	Inexistencia de leyes especiales	217
3)	Construcción objetiva	217
4)	Construcción literal y estricta	218
III.	El <i>freedom of contract principle</i> como principio general del derecho inglés de contratos	219
IV.	Las cláusulas de exoneración de responsabilidad en derecho inglés de contratos	222
1)	Beneficios de las cláusulas de exoneración	223
2)	Inconvenientes de las cláusulas de exoneración	224
3)	Técnicas correctoras frente al abuso de las cláusulas de exoneración de responsabilidad	226
V)	La creación de la doctrina del fundamental <i>breach of the contract</i> ..	231
1)	Los orígenes de la doctrina	231
2)	El concepto de fundamental <i>breach</i>	241
3)	El declive de la doctrina: El asunto <i>suisse atlantique</i>	245
4)	El incumplimiento fundamental del contrato en la actualidad	252

CAPÍTULO 7

DERECHO APLICABLE AL COMERCIO ELECTRÓNICO

ADRIANA DREYZIN DE KLOR

I.	A modo de introducción	256
1.	Entre los cambios	257
2.	Nuestro esquema	258
II.	¿Qué es el comercio electrónico?	259
1.	Generalidades	259

	PAG.
2. Las teorías	261
3. Etapas	263
4. Alcance y tipos	264
III. ¿Cómo reglamentar el comercio electrónico y quien debe hacerlo?	266
1. Las teorías	266
A. Autorregulación	267
B. El estado y la corregulación	269
C. El rol del DIPR	269
2. Los foros de codificación internacionales	272
A. La ley modelo sobre comercio electrónico de CNUDMI	272
B. La CIDIP y el comercio electrónico	273
IV. A modo de conclusiones	279

CAPÍTULO 8

GIURISDIZIONE E LEGGE APPLICABILE AI CONTRATTI BUSINESS TO CONSUMER SU INTERNET NEL DIRITTO EUROPEO

ALFONSO LUIS CALVO CARAVACA - JAVIER CARRASCOSA GONZÁLEZ

I. <i>Osservazioni preliminari</i>	283
II. <i>Consumatore di fronte alla globalizzazione dei mercati e la contrattazione elettronica</i>	283
III. <i>Commercio elettronico internazionale e contratti di consumo (B2C) nel diritto europeo: Giurisdizione. 1. Il regolamento comunitario 44/2001. 2. Le convenzioni di bruxelles (1968) e di lugano (1988)</i>	287
IV. <i>Commercio elettronico internazionale e contratti di consumo (B2C): Legge applicabile</i>	296
V. <i>Proposta per una modificazione dell'articolo 5 della convenzione di Roma 1980</i>	303

CAPÍTULO 9

LAS CONDICIONES DE USO DE LOS SITIOS WEB Y LOS BROWSE-WRAP AGREEMENTS

TERESA RODRÍGUEZ DE LAS HERAS BALLELL

I. Planteamiento de la cuestión: Los <i>web-agreements</i>	305
II. Algunas precisiones terminológicas	311

	PÁG.
III. Caracterización de los <i>browse-wrap agreements</i> como una modalidad de contratación electrónica	315
III.a. Elementos subjetivos: prestador y usuario	315
III.b. Elementos objetivos: contratación electrónica en entorno abierto.	320
IV. La emisión del consentimiento y la incorporación de las condiciones de uso	323
IV.a. Algunas opiniones jurisprudenciales estadounidenses	324
IV.b. La aceptación mediante un acto en derecho uniforme	327
IV.c. La incorporación de las condiciones generales	330
IV.d. La calificación de los términos de uso como declaración unilateral de voluntad	332
V. El contenido de los términos de uso	333
VI. La función de los términos de uso: el fenómeno de la “contractualización”	343
VII. Algunas recomendaciones para el diseño de sitio <i>web</i> con términos de uso	345

CAPÍTULO 10

LA FORMACIÓN DE LOS CONTRATOS INTERNACIONALES

DARIO MOURA VICENTE

I. Objeto y ámbito del estudio. Relevancia del tema	347
II. Los preliminares del contrato. La conclusión del Contrato	354
III. La conclusión del contrato	359
IV. La responsabilidad por culpa en la formación de los contratos	363

CAPÍTULO 11

“CONDICIÓN MODALIDAD DE OBLIGACIONES”

UNA NUEVA LECTURA

HERNANY VEYTLA

I. Introducción	371
II. La condición modalidad de obligaciones	375
III. La condición imposible.	378
IV. El pacto de retroventa	381
V. La compraventa de cosa ajena sujeta a la condición de que se adquiriera la propiedad. ¿Cuándo se perfeccionó el acto?	383

	PAG.
VI. La propiedad resoluble	389
VII. La incerteza	390
VIII. La condición y los contratos aleatorios	391
IX. La condición frente a otros contratos puros	392
X. Lo pendiente durante el tiempo que el negocio esta sujeto a condición ya sea suspensiva o resolutoria	392
XI. El deber de comportarse con buena fe durante el tiempo que la condición esté pendiente	394
XII. Los efectos retroactivos de la condición	394
XIII. La accidentalidad	395
XIV. La condición meramente potestativa	397
XV. Consideraciones finales	399

CAPÍTULO 12

EL CONTRATO EN FAVOR DE TERCERO. A LA LUZ DE LA ARMONIZACIÓN DEL DERECHO PRIVADO EUROPEO

SERGIO CÁMARA LAPUENTE

I. Planteamiento general	401
1. El “marco” del contrato a favor de tercero: Observaciones desde el derecho comparado	401
2. Balance de los textos con vocación armonizadora	411
II. Posición jurídica del tercero beneficiario	414
1. ¿Quién es? El beneficiario “protegido”: Criterios de reconocimiento	414
2. ¿Cuándo adquiere su derecho? El papel de la aceptación y la renuncia	420
3. ¿Cómo es su derecho? Configuración y contenido	426
3.1. ¿Es parte contractual?	426
3.2. Beneficiario “acreditor”, “donatario” e “inmune”: Una clasificación oportuna	428
3.3. ¿Cabe imponer cargas y obligaciones para el tercero?	435
III. Facultad de modificar o revocar el contrato, reclamaciones contra el promitente y defensas de éste	438
IV. A modo de conclusión	443

CAPÍTULO 13

OBSERVACIONES EN TORNO A LA DISCIPLINA
DEL CONTRATO DE FRANQUICIA EN ESPAÑA

MARÍA ISABEL CANDELARIO MACÍAS

1.	Presentación del contrato	445
1.1.	Naturaleza jurídica	448
1.2.	Concepto del contrato de franquicia	449
2.	La ordenación de la franquicia	452
3.	Contenido mínimo del contrato de franquicia	463
4.	Modalidades de franquicia	464
5.	Elementos subjetivos del contrato de franquicia	465
6.	Elementos objetivos del contrato de franquicia	467
7.	La información precontractual	468
8.	La gestión de la franquicia: El manual operativo	475
9.	La inscripción de la franquicia	478
10.	La extinción/terminación del contrato de franquicia	481
	<i>Bibliografía</i>	495

CAPÍTULO 14

CONTRATOS DE AGENCIA: APLICACIÓN DEL ARTÍCULO 5.1
DEL REGLAMENTO 44/2001 A LA OBLIGACIÓN
CONTRACTUAL DE NO COMPETENCIA

JULIANA RODRÍGUEZ RODRIGO

I.	Obligación de no competencia en los contratos de agencia	497
II.	Incumplimiento de la obligación de no competencia: Tribunales competentes	500
III.	Tribunales competentes para conocer de la demanda por incumplimiento de la obligación de no competencia en virtud del artículo 5.1. del reglamento 44/2001	503
1.	Obligación de no competencia como obligación litigiosa	505
2.	Contrato de agencia como contrato de prestación de servicios	509
3.	Obligación a cumplir en varios lugares	510
IV.	Conclusiones	517

CAPÍTULO 15

TRASPASO DE LA PROPIEDAD, RIESGO Y FRUSTRACIÓN
EN LOS CONTRATOS DE VENTA DE BIENES
EN EL REINO UNIDO.

ROBERTO LÓPEZ SÁNCHEZ

Traspaso de la propiedad	526
Conclusiones	537
<i>Bibliografía</i>	541

CAPÍTULO 16

CONTRATOS INTERNACIONAIS E CONSUMIDORES
*NAS AMÉRICAS E NO MERCOSUL: ANÁLISE
DA PROPOSTA BRASILEIRA
PARA UMA CONVENÇÃO INTERAMERICANA
NA CIDIP VII.*

NADIA DE ARAUJO

<i>Introdução</i>	541
I. <i>Características do dipr para os contratos internacionais envolvendo os consumidores nas américas, no mercosul e em convenções internacionais</i> .	544
I.a. <i>Regras especiais para determinar a lei aplicável aos contratos internacionais envolvendo os consumidores nas américas e no mercosul</i>	544
I.b. <i>Regras de dipr de origem convencional</i>	549
II. <i>A proposta de convenção interamericana sobre alguns contratos e transações envolvendo os consumidores, CIDIP VII</i>	554
II.a. <i>O trabalho das cidips e o atual estágio dos preparativos para a CIDIP VII</i> .	554
II.b. <i>A proposta de claudia lima marques para uma convenção interamericana de lei aplicável aos contratos internacionais envolvendo os consumidores. Conclusão. Anexo i – proposta de claudia lima marques de convenção para a cidip vii com algumas sugestões</i>	556
<i>Conclusão</i>	564
<i>Bibliografía</i>	570

CAPÍTULO 17

DIMENSIONES INTERNACIONALES
DE LA CONTRATACION PÚBLICA

PABLO ZAPATERO

1.	Procesos de creación y apertura de mercados	575
2.	Disciplinas básicas de la contratación pública	580
3.	Límites y desafíos para las políticas públicas	583
4.	Negociación, desarrollo progresivo y evolución	594