

SILVIA GASPAR LERA  
Doctora en Derecho  
Universidad de Zaragoza

# EL AMBITO DE APLICACIÓN DEL ARBITRAJE

Prólogo  
MIGUEL ANGEL PÉREZ ALVAREZ  
Catedrático de Derecho Civil  
Universidad de La Coruña

**A R A N Z A D I**  

---

**EDITORIAL**

## Sumario

	<u>Página</u>
ABREVIATURAS .....	17
PROLOGO .....	21
INTRODUCCION .....	23

### CAPITULO I

#### APROXIMACION INICIAL A LA INSTITUCION DEL ARBITRAJE

##### Primera parte

§1. Antecedentes históricos del arbitraje .....	27
1.1. El arbitraje en el Derecho Romano .....	27
1.2. Evolución posterior .....	33
1.3. Etapa de la codificación .....	40
1.3.1. Primera fase: el constitucionalismo .....	40
1.3.2. Segunda fase: la Ley de Enjuiciamiento Civil de 1881, el Código de Comercio de 1885 y el Código Civil de 1889 ....	42
1.4. La Ley de 22 diciembre 1953, de Arbitrajes de Derecho Privado .....	44
1.5. Recapitulación .....	47

##### Segunda parte

§2. Regulación vigente del arbitraje .....	48
2.1. Consideraciones generales sobre la Ley 36/1988, de 5 diciembre, de Arbitraje .....	48
2.2. Panorámica general del Derecho Comparado .....	49
§3. Cuestiones generales sobre el arbitraje .....	52
3.1. El arbitraje como institución: definición .....	52
3.2. En torno a la naturaleza jurídica del arbitraje .....	54

3.3. Compatibilidad entre el arbitraje y el artículo 24 de la Constitución .....	57
3.4. El arbitraje en la realidad actual .....	59
§4. Planteamiento de las pautas determinantes del ámbito de aplicación del arbitraje .....	61
4.1. Consideraciones preliminares .....	61
4.2. Pautas determinantes del ámbito de aplicación del arbitraje con carácter general: el convenio arbitral .....	62
4.2.1. En torno a relación jurídica de la que trae causa el arbitraje.	62
4.2.2. En torno a la voluntariedad de sometimiento a arbitraje ...	63
4.2.3. En torno a la existencia de una cuestión litigiosa .....	66
4.2.4. En torno a la materia sobre la que se suscita la cuestión litigiosa .....	68
4.3. Los distintos procedimientos por los que puede desarrollarse el arbitraje .....	68
4.3.1. El arbitraje común .....	68
4.3.2. Los arbitrajes específicos .....	69

## CAPITULO II

### DETERMINACION DEL AMBITO DE APLICACION DEL ARBITRAJE CON CARACTER GENERAL

§1. Planteamiento general del contenido del capítulo .....	71
§2. Determinación del ámbito de inarbitrabilidad en la Ley 36/1988, de 5 diciembre, de Arbitraje .....	72
2.1. Consideraciones preliminares .....	72
2.2. La relación jurídica de la que trae causa el arbitraje .....	73
2.2.1. La relación jurídica como pauta determinante de la inarbitrabilidad de una cuestión .....	73
2.2.2. Fundamento del requisito de la determinación de la relación jurídica en el convenio arbitral .....	75
2.3. Manifestación de la voluntad de sometimiento a arbitraje .....	76
2.3.1. Consideraciones generales .....	76
2.3.2. Contenido de la declaración de voluntad .....	76
2.3.3. Posibilidad de presumir la voluntad de sometimiento a arbitraje .....	78
2.4. La cuestión litigiosa .....	79
2.4.1. La inexistencia de una cuestión litigiosa como pauta determinante del ámbito de inarbitrabilidad .....	79
2.4.2. Sobre la necesaria determinación de la cuestión litigiosa en el convenio arbitral .....	85
2.4.3. Otras consideraciones en torno a la cuestión litigiosa .....	87

	<u>Página</u>
2.5. La materia susceptible de arbitraje .....	87
2.5.1. Criterio legal de inarbitrabilidad: consideraciones preliminares .....	87
2.5.2. Inarbitrabilidad de las materias indisponibles y de las materias disponibles que están inseparablemente unidas a aquellas .....	88
A. Consideraciones previas sobre la indisponibilidad de una materia como sinónimo de su inarbitrabilidad .....	88
B. Concreción de la indisponibilidad como sinónimo de la inarbitrabilidad .....	91
a) Introducción .....	91
b) Derechos de la personalidad .....	92
c) Estado civil .....	96
d) Derecho de Familia .....	97
C. Valoraciones finales en torno al criterio de la indisponibilidad como sinónimo de la inarbitrabilidad .....	107
2.5.3. Inarbitrabilidad de las materias legalmente excluidas de arbitraje .....	110
A. Consideraciones de carácter general .....	110
B. En particular, la exclusión de las cuestiones en que interviene el Ministerio Fiscal .....	111
2.6. Recapitulación sobre las pautas legales determinantes del ámbito de inarbitrabilidad .....	114
§3. Sometimiento de cuestiones inarbitrables a un arbitraje. Medios de control .....	116
3.1. Consideraciones preliminares .....	116
3.2. Oposición previa al arbitraje .....	116
3.2.1. Oposición previa al arbitraje a iniciativa de una de las partes enfrentadas .....	116
3.2.2. Oposición previa al arbitraje a iniciativa de los árbitros .....	118
3.3. Recurso de anulación contra laudos dictados sobre cuestiones inarbitrables .....	119
3.4. Referencia al recurso de revisión .....	125
3.5. Denegación por el Juez de Primera Instancia de la ejecución de un laudo dictado sobre una cuestión inarbitrable .....	126
3.6. Recapitulación sobre los medios de control de las cuestiones inarbitrables .....	128

## CAPITULO III

PROBLEMAS QUE PLANTEA LA APLICACION DEL ARBITRAJE EN  
DETERMINADOS AMBITOS JURIDICOS

§1. Planteamiento general del contenido del capítulo .....	129
--	-----

**Primera parte**

§2. El arbitraje instituido por voluntad del testador .....	130
2.1. Consideraciones preliminares .....	130
2.2. El arbitraje instituido por la voluntad del testador desde la perspectiva de la Ley 36/1988, de 5 diciembre .....	133
2.2.1. La relación jurídica de la que ha de traer causa .....	133
2.2.2. Excepción relativa a la pauta de voluntariedad .....	134
2.2.3. La cuestión litigiosa .....	134
2.2.4. La materia arbitrable .....	136
2.2.5. La necesidad de una forma especial .....	139
2.3. Valoración del arbitraje instituido por voluntad del testador .....	140
§3. Arbitrabilidad de las cuestiones de Derecho Internacional Privado .....	141
3.1. Consideraciones preliminares .....	141
3.2. Cuestiones de Derecho Internacional Privado susceptibles del arbitraje de la Ley 36/1988, de 5 diciembre .....	142

**Segunda parte**

§4. Introducción .....	146
§5. Arbitrabilidad de las cuestiones corporativas .....	146
5.1. Consideraciones preliminares .....	146
5.2. Arbitrabilidad de las cuestiones corporativas desde la perspectiva de la Ley 36/1988, de 5 diciembre, de Arbitraje .....	148
5.3. En particular, la arbitrabilidad de las cuestiones societarias .....	151
5.3.1. Consideraciones preliminares: las relaciones societarias y la voluntad de sometimiento a arbitraje .....	151
5.3.2. La cuestión litigiosa .....	152
5.3.3. Identificación de los derechos societarios inarbitrables .....	153
A. Derechos societarios indisponibles y derechos societarios excluidos del arbitraje .....	153
B. En particular, el derecho de impugnación de los acuerdos sociales .....	155
a) El derecho de impugnación de acuerdos sociales desde la perspectiva de la Ley de Sociedades Anónimas de 17 julio 1951 .....	155

b) El derecho de impugnación de acuerdos sociales desde la perspectiva de la Ley de Sociedades Anónimas de 22 diciembre 1989 .....	157
§6. Arbitrabilidad de las cuestiones de propiedad horizontal .....	161
6.1. Consideraciones preliminares: las relaciones de propiedad horizontal .....	161
6.2. La voluntariedad de sometimiento a arbitraje .....	162
6.3. La cuestión litigiosa .....	164
6.4. Identificación de los derechos inarbitrables en las relaciones de propiedad horizontal .....	165
6.4.1. Derechos indisponibles y derechos excluidos del arbitraje ...	165
6.4.2. En particular, los supuestos de impugnación de acuerdos adoptados en Junta de propietarios .....	166
§7. Arbitrabilidad de las cuestiones de arrendamientos urbanos .....	167
7.1. Consideraciones preliminares: las relaciones de arrendamientos urbanos .....	167
7.2. La cuestión litigiosa .....	169
7.3. Identificación de los derechos arrendaticios inarbitrables .....	171
7.3.1. Derechos arrendaticios indisponibles y derechos arrendaticios excluidos del arbitraje .....	171
7.3.2. En particular, los supuestos de desahucios .....	172
§8. Arbitrabilidad de las cuestiones de arrendamientos rústicos .....	175
8.1. Consideraciones preliminares .....	175
8.2. Las funciones extrajudiciales de las Juntas Arbitrales de Arrendamientos Rústicos .....	177

#### CAPITULO IV

### **LÓS ARBITRAJES ESPECIALES Y LOS ARBITRAJES EXCLUIDOS DE LA LEY 36/1988, DE 5 DICIEMBRE**

§1. Planteamiento general del contenido del capítulo .....	181
--	-----

#### **Primera parte**

#### **Los arbitrajes sectoriales especiales**

##### *Sección primera*

*Los arbitrajes sectoriales especiales reconocidos en la disposición adicional primera de la Ley 36/1988, de 5 diciembre*

§2. Introducción .....	183
§3. El arbitraje especial de consumo .....	184
3.1. Fundamento del arbitraje especial de consumo .....	184

	<i>Página</i>
3.1.1. Panorámica del arbitraje especial de consumo desde la perspectiva del Derecho Comunitario y del Derecho Comparado .....	184
3.1.2. Fundamento del arbitraje especial de consumo desde la perspectiva del Derecho interno .....	190
A. Fundamento práctico del arbitraje especial de consumo .....	190
B. Fundamento jurídico del arbitraje especial de consumo.	192
3.2. Ambito de aplicación del arbitraje especial de consumo .....	195
3.2.1. Planteamiento .....	195
3.2.2. La relación jurídica de consumo .....	195
A. Determinación de las relaciones jurídicas de consumo ..	195
B. Posibilidad de calificar las relaciones jurídicas de arrendamientos urbanos como relaciones de consumo .....	197
C. Sobre la interpretación unidireccional del arbitraje especial de consumo .....	199
3.2.3. Voluntariedad de sometimiento al arbitraje especial de consumo .....	202
A. La prestación de consentimiento por parte de los empresarios .....	202
B. La prestación de consentimiento por parte de los consumidores .....	203
C. La prestación de consentimiento al arbitraje que aparece incluido en condiciones generales de los contratos .....	205
3.2.4. La cuestión litigiosa en el arbitraje especial de consumo ...	209
3.2.5. Los derechos susceptibles del arbitraje especial de consumo .....	210
§4. El arbitraje especial de seguros privados .....	214
4.1. Consideraciones preliminares .....	214
4.2. Desaparición del arbitraje especial de seguros privados .....	216
4.3. Aplicación del arbitraje común a cuestiones relativas a los seguros privados .....	217
4.4. Aplicación del arbitraje especial de consumo a cuestiones relativas a seguros privados .....	218
§5. El arbitraje especial de transportes terrestres .....	221
5.1. Consideraciones preliminares .....	221
5.2. La nueva redacción del artículo 38 de la Ley de Ordenación de Transportes Terrestres tras la Sentencia de Tribunal Constitucional de 23 noviembre 1995 .....	223

5.3. Ambito de aplicación del arbitraje especial de transportes terrestres .....	225
5.4. Aplicabilidad del arbitraje especial de consumo a cuestiones relativas a transportes terrestres .....	227
§6. El arbitraje especial y los arbitrajes especialísimos de propiedad intelectual .....	228
6.1. Consideraciones preliminares .....	228
6.2. Ambito de aplicación del arbitraje especial de propiedad intelectual .....	232
6.2.1. Algunas puntualizaciones sobre el arbitraje especial de la Ley de Propiedad Intelectual .....	232
6.2.2. La legitimación requerida en el arbitraje especial de propiedad intelectual. Su incidencia en el requisito de la voluntad. ....	233
6.2.3. Los derechos susceptibles del arbitraje especial de propiedad intelectual .....	236
6.3. Ambito de aplicación de los arbitrajes especialísimos de propiedad intelectual .....	238

#### *Sección segunda*

#### *Los arbitrajes sectoriales especiales no mencionados en la disposición adicional primera de la Ley 36/1988, de 5 diciembre*

§7. Introducción .....	241
§8. El arbitraje especial de cooperativas .....	242
8.1. Consideraciones preliminares .....	242
8.2. Reconocimiento del arbitraje especial de cooperativas en la legislación autonómica .....	245
§9. El arbitraje especial en el ámbito jurídico-deportivo .....	247
9.1. Consideraciones preliminares .....	247
9.2. Ambito de aplicación del arbitraje previsto en la Ley General del Deporte .....	248

#### **Segunda parte**

#### **Los arbitrajes sectoriales excluidos de la Ley 36/1988, de 5 diciembre**

§10. Introducción .....	250
§11. El arbitraje laboral .....	251
11.1. Consideraciones preliminares .....	251
11.2. Los procedimientos extrajudiciales de carácter obligatorio, denominados arbitrajes laborales .....	253
11.3. El arbitraje para la resolución de conflictos laborales colectivos ..	255
11.4. El arbitraje para la resolución de conflictos laborales individuales .	257

	<i>Página</i>
§12. El arbitraje y la administración pública .....	259
12.1. Consideraciones preliminares .....	259
12.2. La Administración como árbitro de los conflictos suscitados entre particulares .....	259
12.2.1. La Administración como árbitro de los conflictos suscitados sobre derechos subjetivos de naturaleza privada .....	259
12.2.2. La Administración como árbitro de los conflictos suscitados sobre derechos subjetivos de naturaleza pública .....	260
12.3. Sometimiento a arbitraje de los conflictos entre la Administración y un particular .....	262
12.3.1. El arbitraje de la Ley 36/1988, de 5 diciembre .....	262
12.3.2. El arbitraje del artículo 107.2 de la Ley 30/1992, de 26 noviembre, de Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y del Procedimiento Administrativo Común .....	263
CONCLUSIONES .....	269
INDICE CRONOLOGICO DE LAS SENTENCIAS CITADAS .....	277
BIBLIOGRAFIA .....	283