

COLECCIÓN
INTERNACIONAL Nº 2

EL REASEGURO
TOMO I

Blanca Romero Matute

Profesora de Derecho Mercantil de las Facultades de Derecho
y de Ciencias Económicas de la Universidad de Cádiz,
miembro de la Sección Española de AIDA-SEAIDA

PREMIO BIENAL DEL CILA-AIDA
J. EFRÉN OSSA G.
-TRABAJO GALARDONADO-

PONTIFICIA UNIVERSIDAD JAVERIANA
FACULTAD DE CIENCIAS JURÍDICAS

ASOCIACIÓN INTERNACIONAL DE DERECHO DE SEGUROS
COMITÉ IBERO-LATINOAMERICANO DE AIDA-CILA



ÍNDICE

Prólogo	
RAFAEL PADILLA GONZÁLEZ	15
Índice de abreviaturas	19

TOMO I

CAPÍTULO I

INTRODUCCIÓN

1. Orígenes históricos del contrato de reaseguro	23
1.1. Aparición del reaseguro en el ámbito marítimo	24
1.2. Aparición del reaseguro en el ámbito terrestre	40
2. Planificación de la política de reaseguro de una entidad aseguradora	45
3. Consideraciones generales sobre el mercado de reaseguro y sus tendencias	57

CAPÍTULO II

CONCEPTO Y DELIMITACIÓN DEL CONTRATO DE REASEGURO

1. Concepto y función económica del reaseguro	73
2. Naturaleza jurídica	85
2.1. Planteamiento	85

2.2. Teorías no asegurativas	85
2.2.1. Reaseguro y fianza	85
2.2.2. Reaseguro y comisión mercantil	88
2.2.3. Reaseguro y cesión del contrato de seguro	92
2.2.4. El reaseguro como contrato de tipo asociativo	98
2.2.4.1. El reaseguro como contrato de sociedad	99
2.2.4.2. El reaseguro como contrato de cuentas en participación ...	108
2.3. Teoría asegurativa	121
2.3.1. El reaseguro como seguro contra daños	123
2.3.1.1. Principio del interés asegurable (remisión)	131
2.3.1.2. Principio indemnizatorio	133
2.3.2. El reaseguro como seguro de responsabilidad	145
3. Elementos esenciales del contrato de reaseguro	151
3.1. Causa	156
3.1.1. Riesgo reasegurado	156
3.1.2. Interés reasegurado	165
3.1.2.1. Valor del interés reasegurado	175
3.1.2.2. Suma reasegurada	176
3.1.2.2.1. Infrarreaseguro	178
3.1.2.2.2. Sobrerreaseguro	180
3.1.2.2.3. Reaseguro acumulativo o múltiple	181
3.2. Objeto (remisión)	183
3.3. Consentimiento	184
3.3.1. Perfección de los contratos de reaseguro	187
3.3.2. Contenido de la propuesta contractual	192
3.3.3. Contratación de reaseguros simples a través de <i>slips</i>	193
3.3.4. Vicios del consentimiento. El deber precontractual de declaración del riesgo	199
4. Caracteres del contrato de reaseguro	206
5. Interrelaciones existentes entre los contratos de seguro y reaseguro	228
5.1. Autonomía de los contratos de seguro y reaseguro	228
5.2. Independencia del seguro frente al reaseguro	237
5.3. Dependencia del reaseguro respecto del seguro	242
5.3.1. El reaseguro se contrata según las condiciones y cláusulas del seguro original	246

5.3.2. Cláusula de seguir la suerte o la fortuna	251
5.3.3. Breve consideración de los pagos <i>ex gratia</i>	253
5.3.3.1. Cláusula <i>follow the settlements</i>	256
5.3.3.2. Cláusula de seguir la suerte o la fortuna	261
5.3.3.3. Cláusula <i>to paid as may be paid thereon</i>	264
6. Distinción de figuras afines	267
6.1. Reaseguro y coaseguro	267
6.2. Reaseguro y cesión de cartera	287

CAPÍTULO III

REGULACIÓN

1. Régimen legal del contrato de reaseguro	299
1.1. Regulación anterior a la Ley 50/1980 de 8 de octubre, de contrato de seguro	299
1.2. El tratamiento del reaseguro en la Ley 50/1980, de 8 de octubre, de contrato de seguro. Especial referencia a la derogación del principio de imperatividad de las normas de la LCS respecto del reaseguro	303
1.3. Importancia de los usos comerciales en materia de reaseguro	316
1.4. Derecho aplicable al contrato de reaseguro internacional	324
1.5. Regulación del reaseguro en el ámbito marítimo	337
2. Régimen legal de la actividad y las entidades reaseguradoras	345
2.1. Antecedentes	345
2.2. Régimen positivo de la actividad reaseguradora	353
2.2.1. Encuadramiento constitucional de la actividad reaseguradora	353
2.2.2. La actividad reaseguradora en la Ley 30/1995, de 8 de noviembre, de Ordenación y supervisión de los seguros privados	373
3. El arbitraje en el reaseguro	386

CAPÍTULO IV

SISTEMAS DE EXPLOTACIÓN DEL REASEGURO

1. Reaseguro simple	406
2. Reaseguro general o por tratado	415
2.1. Concepto y función económica	415
2.2. Clases de tratados de reaseguro	430
2.2.1. Según el carácter facultativo u obligatorio de la aplicación del tratado	430
2.2.1.1. Tratados obligatorios	431
2.2.1.2. Tratados facultativos para una de las partes. Las <i>open cover</i>	433
2.2.1.3. Reaseguro en régimen de reciprocidad	436
2.2.2. Según la modalidad de cobertura reasegurativa	442
2.2.2.1. Tratados de cobertura proporcional	444
2.2.2.1.1. Tratados de participación o cuota-parte (<i>quota share reinsurance</i>)	447
2.2.2.1.2. Tratados de excedente (<i>surplus reinsurance</i>)	451
2.2.2.2. Tratados de cobertura no proporcional	460
2.2.2.2.1. Tratados de exceso de pérdida (<i>excess of loss</i>)	462
2.2.2.2.2. Tratados de exceso de siniestralidad (<i>stop loss reinsurance</i>)	474
2.2.2.2.3. Los tratados no proporcionales de exceso de pérdida como complementos de cobertura	480
2.2.2.2.4. Tarifación de los tratados de reaseguro no proporcionales	483
2.2.3. Naturaleza jurídica de los tratados de reaseguro	496
2.3.1. Teorías pluralistas	498
2.3.1.1. El tratado de reaseguro como contrato normativo	498
2.3.1.2. El tratado de reaseguro como contrato preliminar	501
2.3.1.3. El tratado de reaseguro como oferta irrevocable o como contrato de opción	509
2.3.2. Teoría unitaria. Paralelismo de los tratados de reaseguro con los seguros en abono	513

TOMO II

CAPÍTULO V

RELACIONES ENTRE LOS ELEMENTOS PERSONALES
DEL CONTRATO DE REASEGURO. POSIBLES REPERCUSIONES SOBRE
EL ASEGURADO EN EL CONTRATO DE SEGURO

1. Relaciones entre asegurado y asegurador-reasegurado	523
2. Relaciones entre asegurador-reasegurado y reasegurador	527
3. Relaciones entre asegurado y reasegurador	541

CAPÍTULO VI

CONTENIDO OBLIGACIONAL DEL CONTRATO DE REASEGURO

1. Obligaciones y deberes del reasegurado	546
1.1. Obligaciones principales	546
1.1.1. Pago de la prima	546
1.1.1.1. Tarifación de los contratos de reaseguro (remisión)	547
1.1.1.2. Modo y momento del pago de la prima	550
1.1.2. Declaración de alimento en los tratados de reaseguro de carácter obligatorio para el reasegurado	555
1.2. Deberes del reasegurado	566
1.2.1. Deberes de comunicación del reasegurado	567
1.2.1.1. Relativos al riesgo reasegurado. El artículo 78.2 de la Ley de Contrato de Seguro	569
1.2.1.2. Relativo a los siniestros asegurado y reasegurado	573
1.2.2. Liquidación de los siniestros asegurado y reasegurado. Las cláusulas <i>claims co-operation</i> y <i>claims control</i> . La cláusula <i>simultaneous pay</i>	576
1.2.3. Elaboración y remisión de los estados de cuentas	593
1.2.4. Exhibición de documentos	598
2. Obligaciones del reasegurador	600
2.1. Obligación principal	600
2.1.1. Cobertura del riesgo reasegurado	600
2.1.2. Pago de la indemnización de reaseguro	602

2.1.2.1. Nacimiento de la obligación	603
2.1.2.2 Extensión de la obligación del reasegurador	609
2.1.2.3. La cláusula de seguir la suerte. La cláusula de seguir las acciones del reasegurado. Pagos <i>ex gratia</i> (remisión)	624
2.2. Obligaciones accesorias	632
2.2.1. Pago de comisiones y participación del reasegurado en los beneficios del reasegurador en los contratos de cobertura proporcional	632
2.2.2. Constitución de depósitos de garantía	644
2.2.2.1. Consideraciones generales	644
2.2.2.2. Provisiones técnicas y depósitos de garantía	652
2.2.2.3. Funcionamiento y clases de depósitos	662
2.2.2.4. La insolvencia del reasegurador pignorante. Repercusión de la insolvencia del reasegurado como acreedor garantizado	672

CAPÍTULO VII

TERMINACIÓN Y LIQUIDACIÓN DEL CONTRATO DE REASEGURO

1. Terminación de los contratos de reaseguro	684
1.1. Terminación ordinaria del contrato de reaseguro	684
1.2. Terminación extraordinaria del contrato de reaseguro	689
2. Liquidación de los contratos de reaseguro	707
2.1. Sistema de liquidación por expiración natural de las responsabilidades (<i>run off</i>)	713
2.2. Sistema de liquidación por retirada de cartera (<i>clean cut</i>)	715
2.3. Sistemas mixtos de liquidación	719

CAPÍTULO VIII

EFFECTOS DE LA DISOLUCIÓN DE UNA DE LAS ENTIDADES PARTE DEL CONTRATO DE REASEGURO

1. Planteamiento	721
2. Efectos de la disolución sobre la propia entidad	723
2.1. Condiciones de acceso a la actividad aseguradora	725
2.2. Disolución de las entidades aseguradoras	731

2.3. Liquidación de las entidades aseguradoras	740
2.4. Medidas de control especial	757
3. Efectos de la apertura del procedimiento liquidatorio de la entidad sobre los contratos de seguro y de reaseguro	768
3.1. Prohibición de concertar nuevas operaciones	768
3.2. Continuación de los contratos hasta su respectivo vencimiento	772
3.3. Resolución de las obligaciones contractuales de la entidad en liquidación	776

CAPÍTULO IX

PROTECCIÓN DEL ASEGURADO DIRECTO

1. Ausencia de acción directa del asegurado frente al reasegurador	787
1.1. Ausencia de acción directa	787
1.2. Excepciones	793
1.2.1. Cláusula <i>cut-through</i>	795
1.2.2. <i>Insolence clause</i>	802
1.2.3. Otras posibles excepciones	806
2. El privilegio especial del artículo 78.1 de la Ley de Contrato de Seguro ..	814
2.1. Titularidad del privilegio	822
2.2. Bien afectado por el privilegio	830
2.3. Presupuesto del nacimiento del privilegio	844
2.4. Grado de privilegio	848
Modelos de contratos de reaseguro	853
Bibliografía	903

ÍNDICE DE NORMATIVA CITADA

I. Índice de jurisprudencia española	953
II. Índice de doctrina jurisprudencial	958
III. Índice de jurisprudencia anglosajona	959