

**RIAL TIRANT LO BLANCH**

**IER DE LUCAS MARTÍN**  
*Drástico de Filosofía del Derecho y Filosofía  
ca de la Universidad de Valencia*

**FOR MORENO CATENA**  
*Drástico de Derecho Procesal  
Universidad Carlos III de Madrid*

**NCISCO MUÑOZ CONDE**  
*Drástico de Derecho Penal  
Universidad Pablo de Olavide de Sevilla*

**ELIKA NUSSBERGER**  
*Drástica de Derecho Constitucional e Internacional  
Universidad de Colonia (Alemania)  
bro de la Comisión de Venecia*

**FOR OLASOLO ALONSO**  
*Drástico de Derecho Internacional de la  
sidad del Rosario (Colombia) y  
ente del Instituto Ibero-Americano de  
ya (Holanda)*

**ANO PAREJO ALFONSO**  
*Drástico de Derecho Administrativo de la  
sidad Carlos III de Madrid*

**IS SALA FRANCO**  
*Drástico de Derecho del Trabajo y de la  
ad Social de la Universidad de Valencia*

**IO SANCHO GARGALLO**  
*Drástico de la Sala Primera (Civil) del  
il Supremo de España*

**S. S. VIVES ANTÓN**  
*Drástico de Derecho Penal de la  
idad de Valencia*

**ZIMMERLING**  
*Drástica de Ciencia Política de la  
idad de Mainz (Alemania)*

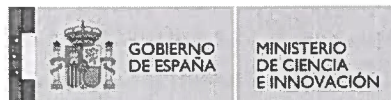
# EXTERNALIZACIÓN DE LA JUSTICIA CIVIL, PENAL, CONTENCIOSO-ADMINISTRATIVA Y LABORAL

**SONIA CALAZA LÓPEZ  
E IXUSKO ORDEÑANA GEZURAGA**

*Directores*

**JOSÉ CARLOS MUINELO COBO E IRUNE  
SUBERBIOLA GARBIZU**

*Coordinadores*



**tirant lo blanch**

Valencia, 2022

ver página web:  
de-seleccion-de-originales

Copyright © 2022

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](http://www.tirant.com).

© Sonia Calaza López e Ixusko Ordeñana Gezuraga  
José Carlos Muinelo Cobo e Irune Suberbiola  
Garbizu 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](mailto:tlb@tirant.com)  
[www.tirant.com](http://www.tirant.com)  
Librería virtual: [www.tirant.es](http://www.tirant.es)  
DEPÓSITO LEGAL: V-3640-2022  
ISBN: 978-84-1147-240-1  
MAQUETA: Dissert Ediciones

Si tiene alguna queja o sugerencia, envíenos un mail a: [atencioncliente@tirant.com](mailto:atencioncliente@tirant.com). En caso de no ser atendida su sugerencia, por favor, lea en [www.tirant.net/index.php/empresa/politicas-de-empresa](http://www.tirant.net/index.php/empresa/politicas-de-empresa) nuestro procedimiento de quejas.

Responsabilidad Social Corporativa: <http://www.tirant.net/Docs/RSCTirant.pdf>

idad ni parte de este libro puede  
edimiento electrónico o mecánico,  
a, o cualquier almacenamiento de  
n permiso escrito de los autores

itorial Tirant lo Blanch publicará  
www.tirant.com.

aza López e Ixusko Ordeñana Gezuraga  
os Muinelo Cobo e Irune Suberbiola  
otros

atencioncliente@tirant.com. En caso de no  
et/index.php/empresa/politicas-de-empresa

et/Docs/RSCtirant.pdf

Índice

I. PRESENTACIÓN

LA EXTERNALIZACIÓN DE LA JUSTICIA COMO  
ANTÍDOTO PARA RECOBRAR LA EFICIENCIA  
PERDIDA..... 29

SONIA CALAZA LÓPEZ

II. PARTE GENERAL

LAS ADR DESDE LA PERSPECTIVA DE  
GÉNERO: RETOS Y DESAFÍOS EMERGENTES  
EN EL MODELO DE JUSTICIA ACTUAL

SARA ARRUTI BENITO

1. INTRODUCCIÓN..... 39  
2. UN BREVE APUNTE DEL ORIGEN Y EVOLUCIÓN DE LAS AL-  
TERNATIVE DISPUTE RESOLUTION (ADR)..... 40  
    2.1. Las ADR como movimiento de protesta contra el modelo de Jus-  
    ticia americano ..... 40  
    2.2. De la alternatividad a la consolidación e integración de las ADR:  
    Las *Adequated Dispute Resolution* ..... 43  
    2.3. La irrupción de la tecnología en las ADR: Las *Online Dispute*  
    *Resolution (ODR)* ..... 46  
3. LAS ADR DESDE LA MIRADA DE LA *FEMINIST JURISPRUDENCE*.. 48  
    3.1. Voces defensoras en torno al empleo de las ADR..... 48  
    3.2. Voces críticas en torno al empleo de las ADR ..... 53  
4. RETOS Y DESAFÍOS DE LAS ADR DESDE LA PERSPECTIVA DE  
    GÉNERO ..... 56

4.1. Primer desafío: Desmasculinización de la estructura orgánica de las ADR.....	57
4.2. Segundo desafío: Negociar, conciliar, mediar y arbitrar con perspectiva de género .....	60
4.3. Profesionalización y especialización en materia de igualdad y género	64
5. CONSIDERACIONES FINALES .....	66
6. BIBLIOGRAFÍA .....	67

## EL CONSENTIMIENTO COMO REQUISITO ESENCIAL PARA LA DESJUDICIALIZACIÓN DE DISPUTAS A TRAVÉS DE PROCEDIMIENTOS ARBITRALES

MARCOS TOMÁS DÍAZ TARRAGÓ

1. INTRODUCCIÓN .....	75
2. CONSENTIMIENTO: <i>CONDITIO SINE QUA NON</i> DE LA DESJUDICIALIZACIÓN A TRAVÉS DE ARBITRAJE.....	79
3. CONCEPTUALIZACIÓN DEL REQUISITO DE CONSENTIMIENTO EN EL ORDENAMIENTO JURÍDICO ESPAÑOL.....	81
4. SUJETOS NO FIRMANTES DEL CONVENIO ARBITRAL .....	83
4.1. Cambiante panorama del comercio internacional .....	83
4.2. ¿Terceros o partes? .....	86
4.3. Ausencia de base legal para vincular a las partes no firmantes .....	87
4.4. En búsqueda de base legal .....	90
5. CONSENTIMIENTO TÁCITO.....	91
5.1. Consentimiento tácito como respuesta universal.....	91
5.2. Identificando el consentimiento tácito.....	94
5.3. ¿Nos hemos pasado de frenada? .....	97
5.4. ¿Es realmente consentimiento todo aquello que catalogamos como consentimiento tácito? .....	100
6. CONCLUSIONES.....	103
7. BIBLIOGRAFÍA .....	106

**ARB-MED: LA SOLUCIÓN DE CONFLICTOS  
A TRAVÉS DE MÉTODOS HÍBRIDOS**

MARÍA MAGDALENA PÉREZ DE PRADA

1. INTRODUCCIÓN: LA APUESTA POR LOS MÉTODOS ALTERNATIVOS A LA JURISDICCIÓN..... 109

2. ARB-MED COMO MÉTODO HÍBRIDO DE RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS ..... 115

3. ARB-MED-ARB: DIFERENCIAS Y VENTAJAS ..... 119

4. CONCLUSIÓN..... 121

5. BIBLIOGRAFÍA..... 121

**EL SERVICIO DE MEDIACIÓN DEL CONSEJO  
GENERAL DE LOS PROCURADORES DE ESPAÑA: UNA  
ALTERNATIVA A LA CRISIS DE LA PROFESIÓN**

FRANCISCO JAVIER FERNÁNDEZ GALARRETA

1. INTRODUCCIÓN..... 125

2. ACERCA DEL AUGE DE LA MEDIACIÓN COMO MECANISMO ALTERNATIVO DE RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS ..... 126

3. EL SERVICIO DE MEDIACIÓN DEL CONSEJO GENERAL DE LOS PROCURADORES: NUEVAS POSIBILIDADES PARA LA PROCURA . 131

4. CONCLUSIONES..... 140

5. BIBLIOGRAFÍA..... 141

n de la estructura orgánica de ..... 57

ur, mediar y arbitrar con pers- ..... 60

en materia de igualdad y género 64

..... 66

..... 67

**UN REQUISITO ESENCIAL  
DE RESOLUCIÓN DE DISPUTAS A  
TRAVÉS DE MÉTODOS ARBITRALES**

Z TARRAGÓ

..... 75

QUA NON DE LA DESJU-  
RAJE..... 79

CONSENTIMIENTO  
ESPañOL..... 81

ARBITRAL ..... 83

Internacional ..... 83

..... 86

las partes no firmantes ..... 87

..... 90

..... 91

universal..... 91

..... 94

..... 97

ello que catalogamos co-  
..... 100

..... 103

..... 106

**EDUCACIÓN PARA LA DESJUDICIALIZACIÓN O UNA  
EXPERIENCIA PILOTO DE COORDINACIÓN ENTRE EL  
EQUIPO DOCENTE Y LA TUTORÍA DE UN CENTRO  
ASOCIADO DIRIGIDO A FOMENTAR LAS COMPETENCIAS  
NECESARIAS PARA LA INVESTIGACIÓN JURÍDICA  
MEDIANTE EL EMPLEO DE METODOLOGÍAS ACTIVAS**

IXUSKO ORDEÑANA GEZURAGA

1. A MODO DE INTRODUCCIÓN: NUEVOS RETOS DE LA JUSTICIA Y LA ACADEMIA .....	145
1.1. El primer reto: el cambio de la justicia española de la mano del Plan Justicia 2030 y la introducción de los MASC en el ordenamiento jurídico español.....	145
1.2. El segundo reto: la falta de competencias de investigación del alumnado universitario y un Proyecto de Innovación Docente para remediarlo .....	150
1.3. La suma de ambos retos: objetivo de esta investigación .....	151
2. LA RESOLUCIÓN ALTERNATIVA DE CONFLICTOS: ORIGEN, FUNDAMENTO, EVOLUCIÓN Y SU INESCINDIBLE RELACIÓN CON LA JURISDICCIÓN.....	152
2.1. Contextualización y génesis .....	152
2.2. Concepto, características y mecanismos, técnicas o procedimientos ..	154
2.3. La evolución del ADR: su digitalización (ODR) y su uso por la jurisdicción (CAADR).....	159
2.4. No es oro todo lo que reluce: críticas a las técnicas extrajudiciales ..	161
2.5. Nuestra teoría para la integración de las técnicas extrajudiciales en el sistema de justicia: el Derecho jurisdiccional diversificado .....	163
3. ANÁLISIS DE LA EXPERIENCIA PILOTO DE COORDINACIÓN ENTRE EL EQUIPO DOCENTE Y LA TUTORÍA DE UN CENTRO ASOCIADO DIRIGIDO A FOMENTAR LAS COMPETENCIAS NECESARIAS PARA LA INVESTIGACIÓN JURÍDICA MEDIANTE EL EMPLEO DE METODOLOGÍAS ACTIVAS.....	171
3.1. Objetivos planteados con el Proyecto de Innovación Docente.....	171
3.2. Metodología y planificación de actuación en la tutoría .....	173
3.3. Fuentes pedagógicas de la experiencia .....	176

**DICIALIZACIÓN O UNA  
ORDINACIÓN ENTRE EL  
FORO DE UN CENTRO  
TAR LAS COMPETENCIAS  
STIGACIÓN JURÍDICA  
ETODOLOGÍAS ACTIVAS**

GEZURAGA

VOS RETOS DE LA JUSTI-  
..... 145

cia española de la mano del  
de los MASC en el ordena-  
..... 145

tencias de investigación del  
de Innovación Docente para  
..... 150

esta investigación ..... 151

CONFLICTOS: ORIGEN,  
INESCINDIBLE RELACIÓN  
..... 152

..... 152

os, técnicas o procedimientos. 154

ción (ODR) y su uso por la  
..... 159

ia las técnicas extrajudiciales.. 161

e las técnicas extrajudiciales  
jurisdiccional diversificado ..... 163

TO DE COORDINACIÓN  
TUTORÍA DE UN CENTRO  
R LAS COMPETENCIAS  
ÓN JURÍDICA MEDIANTE  
TIVAS..... 171

o de Innovación Docente..... 171

ción en la tutoría ..... 173

a ..... 176

3.3.1. Presentación.....	176
3.3.2. El aprendizaje cooperativo.....	176
3.3.3. El aprendizaje basado en problemas.....	178
3.3.4. El metodo del caso.....	179
3.4. Implementación y evaluación.....	180
4. BIBLIOGRAFÍA.....	181

**LECCIONES BÁSICAS DE LA NEGOCIACIÓN,  
MECANISMO EXTRAJUDICIAL BÁSICO. ENFOQUE  
PRÁCTICO A PARTIR DEL MÉTODO HARVARD**

IXUSKO ORDEÑANA GEZURAGA

1. INTRODUCCIÓN.....	189
2. CONCEPTOS BÁSICOS.....	191
2.1. La negociación en cuanto mecanismo de resolución del conflicto jurídico y sus características. Especial trascendencia del concepto de posición e interés.....	191
2.2. La negociación: ¿ciencia o arte?.....	193
3. PRINCIPALES MODELOS DE NEGOCIACIÓN.....	194
4. LOS SIETE ELEMENTOS DE LA NEGOCIACIÓN SEGÚN HARVARD.....	197
4.1. Introducción y orígenes.....	197
4.2. Los intereses. Distinción interés-posición.....	198
4.3. Las opciones.....	198
4.4. La legitimidad.....	199
4.5. La comunicación.....	199
4.6. La relación.....	199
4.7. El compromiso.....	200
4.8. Las alternativas.....	200
5. EL PROCESO DE NEGOCIACIÓN: FASES, HERRAMIENTAS Y DI- FICULTADES.....	200
5.1. Fases del proceso negociador.....	200
5.1.1. Presentación.....	200

5.1.2. La fase preparatoria .....	201
5.1.3. Fase inicial: programación .....	202
5.1.4. Fase propiamente de negociación .....	204
5.1.5. Finalización de la negociación .....	204
5.1.6. Fase de control .....	205
5.2. Herramientas de negociación .....	205
5.3. Dificultades en la negociación .....	209
6. LA COMUNICACIÓN EN LA NEGOCIACIÓN .....	211
7. NEGOCIACIÓN EN EL MARCO DE LA LEGALIDAD VIGENTE Y PERSONAS EN RIESGO DE VULNERABILIDAD .....	213
8. BIBLIOGRAFÍA .....	214

### LA ANULACIÓN DEL LAUDO: DEL CONTROL A LA INJERENCIA

JOSÉ MARÍA ROCA MARTÍNEZ

1. INTRODUCCIÓN .....	217
2. EL MODELO DE CONTROL JUDICIAL EN LA LEY DE ARBITRAJE .....	220
2.1. Las relaciones arbitraje-jurisdicción como elemento determinante del modelo de control judicial. Necesidad de control judicial .....	220
2.2. El modelo de control judicial. Acción autónoma de impugnación .....	225
2.3. Los motivos de anulación. El control limitado del laudo y la ex- cepcionalidad del control sobre el fondo .....	229
2.4. La distinta relevancia de los motivos. Manifestaciones del princi- pio de oficialidad .....	233
2.5. La adecuada interpretación de la expresión «equivalente jurisdic- cional» .....	237
2.6. El riesgo (cierto) de que el orden público se convierta en subterfu- gio para acceder al control sobre el contenido (fondo) del laudo .....	240
3. LA POSIBLE (ACONSEJABLE) ACTUALIZACIÓN DEL MODELO .....	244
4. LA RENUNCIA A LA ANULACIÓN DEL LAUDO .....	246
5. EPÍLOGO .....	250
6. BIBLIOGRAFÍA .....	251



## EL MED-ARB COMO PARADIGMA DE LOS MÉTODOS HÍBRIDOS DE RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS

ALMUDENA VALIÑO CES

1. CON CARÁCTER GENERAL.....	257
2. LOS SISTEMAS ALTERNATIVOS DE RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS.....	258
3. EL INTERÉS EN HIBRIDAR DOS MECANISMOS DE RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS: LA MEDIACIÓN Y EL ARBITRAJE .....	263
3.1. El acuerdo a través de la mediación.....	264
3.2. El arbitraje y su resolución a través del laudo.....	267
4. EL SISTEMA HÍBRIDO MED-ARB.....	269
4.1. Cuestiones generales.....	269
4.2. Modalidades.....	273
4.2.1. Med-Arb.....	273
4.2.2. Arb-Med.....	279
5. CONCLUSIONES.....	282
6. BIBLIOGRAFÍA.....	283

## III. JURISDICCIÓN CIVIL

### LOS MÉTODOS ADECUADOS DE SOLUCIÓN DE CONFLICTOS SEGÚN EL PROYECTO DE EFICIENCIA PROCESAL

RAQUEL CASTILLEJO MANZANARES

1. INTRODUCCIÓN.....	289
2. INSTRUMENTOS QUE ENTRAN DENTRO DEL CONCEPTO DE MÉTODOS ADECUADOS DE RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS.....	295
2.1. Figuras ya previstas en nuestro ordenamiento jurídico.....	295
2.1.1. Conciliación privada mediante un técnico o experto jurídico..	297

.....	201
.....	202
1.....	204
.....	204
.....	205
.....	205
.....	209
CIÓN.....	211
LEGALIDAD VIGENTE Y ILIDAD.....	213
.....	214
<b>LAUDO: DEL REFERENCIA</b>	
<b>ARTÍNEZ</b>	
.....	217
<b>N LA LEY DE ARBITRAJE.</b>	220
no elemento determinante d de control judicial.....	220
utónoma de impugnación....	225
mitado del laudo y la ex- .....	229
anifestaciones del princi- .....	233
ión «equivalente jurisdic- .....	237
o se convierta en subterfu- enido (fondo) del laudo .....	240
ACIÓN DEL MODELO.....	244
AUDO .....	246
.....	250
.....	251

2.2. Oferta vinculante confidencial .....	300
2.3. Opinión de un experto independiente .....	301
3. EL TERCERO NEUTRAL.....	302
4. REQUISITO DE PROCEDIBILIDAD .....	305
5. PRESCRIPCIÓN Y CADUCIDAD .....	314
6. PROCESO JUDICIAL CON MASC INTRAJUDICIALES.....	317
6.1. Solicitud de las partes .....	317
6.2. Derivación judicial.....	322

**EL IMPULSO Y FORTALECIMIENTO DE LOS “MEDIOS  
ADECUADOS DE SOLUCIÓN DE CONTROVERSIAS”  
ALTERNATIVOS AL PROCESO CIVIL**

MARTA GISBERT POMATA

1. INTRODUCCIÓN .....	325
2. LA OBLIGATORIEDAD DE PASAR POR MEDIOS ALTERNATIVOS DE RESOLUCIÓN DE CONTROVERSIAS COMO REQUISITO DE PROCEDIBILIDAD .....	329
3. LOS MEDIOS ADECUADOS DE SOLUCIÓN DE CONTROVERSIAS ..	341
3.1. La mediación .....	344
3.2. La conciliación .....	350
3.2.1. Conciliación ante notario.....	351
3.2.2. Conciliación ante registrador .....	353
3.2.3. Conciliación ante Letrado de la Administración de Justicia.....	355
3.2.4. Conciliación ante conciliador privado.....	361
3.3. La opinión de experto independiente .....	364
3.4. La oferta vinculante confidencial .....	367
4. BIBLIOGRAFÍA .....	368

## EL FUTURO ESCENARIO DE LA CONCILIACIÓN A LA LUZ DEL PROYECTO DE LEY DE EFICIENCIA PROCESAL DEL SERVICIO PÚBLICO DE JUSTICIA

MILAGROS LÓPEZ GIL

1. INTRODUCCIÓN .....	371
2. FUTURO DE LA CONCILIACIÓN: PROYECTO DE LEY DE EFICIENCIA PROCESAL DEL SERVICIO PÚBLICO DE JUSTICIA .....	375
2.1. La conciliación judicial .....	378
2.1.1. Ámbito de aplicación .....	378
2.1.2. Competencia .....	383
2.1.3. Procedimiento conciliador.....	385
2.2. La conciliación privada.....	389
2.2.1. El conciliador privado y sus funciones .....	389
2.2.2. El procedimiento conciliador .....	394
3. PRINCIPALES OBJECIONES A LA REGULACIÓN DE LA CONCILIACIÓN PRIVADA EN EL PROYECTO DE LEY DE EFICIENCIA PROCESAL DEL SERVICIO PÚBLICO DE JUSTICIA.....	399
3.1. La inadecuada técnica legislativa .....	400
3.2. Indefinición de los requisitos necesarios para ser conciliador .....	401
3.3. Inconcreciones en el procedimiento conciliador .....	402
3.4. Coste económico de la conciliación privada.....	403
4. BIBLIOGRAFÍA .....	404

## LOS TRIBUNALES DE COMERCIO COMO ALTERNATIVA A LA JURISDICCIÓN CIVIL EN RECLAMACIONES CONTRACTUALES MERCANTILES

MARÍA MARCOS GONZÁLEZ

1. INTRODUCCIÓN .....	407
2. FUNCIÓN JURISDICCIONAL DEL PODER JUDICIAL .....	414
2.1. Identificación del Derecho con las leyes parlamentarias .....	417

.....	300
.....	301
.....	302
.....	305
.....	314
AJUDICIALES.....	317
.....	317
.....	322
<b>CONTENIDO DE LOS "MEDIOS DE CONTROVERSIAS" EN EL PROCESO CIVIL</b>	
COMUNICACIÓN DE DATOS PERSONALES	
.....	325
MEDIOS ALTERNATIVOS DE RESOLUCIÓN DE CONTROVERSIAS COMO REQUISITO DE ACCIÓN DE CONTROVERSIAS ..	341
.....	344
.....	350
.....	351
.....	353
Administración de Justicia.....	355
Conciliación Privada.....	361
.....	364
.....	367
.....	368

2.2. Derecho de acceso a la jurisdicción frente a eficiencia procesal .....	425
3. FUENTES DEL DERECHO Y ENJUICIAMIENTO MERCANTIL .....	433
3.1. Tribunales de comerciantes para comerciantes.....	438
3.2. Tribunales de Comercio en la Unión Europea .....	453

## LOS MASC Y EL PROCESO CIVIL. PROPUESTAS DE REFORMA DEL PROYECTO DE LEY DE EFICIENCIA PROCESAL

VICENTE PÉREZ DAUDÍ

1. INTRODUCCIÓN.....	459
2. LAS PRINCIPALES NOVEDADES DEL PROYECTO DE LEY EN EL PROCESO CIVIL.....	460
3. LOS MASC Y EL PROCESO CIVIL.....	461
4. LA NECESIDAD DE PERMITIR LA SUBSANACION DE NO ACU- DIR A UN MASC ANTES DE LA INTERPOSICIÓN DE LA DE- MANDA JUDICIAL.....	463
4.1. La regla general de la subsanación de los actos procesales de parte y la primacía del principio <i>pro actione</i> .....	464
4.2. La necesidad de permitir la subsanación de la omisión de acudir a un masc antes de iniciar un proceso judicial.....	469
5. LA POSIBILIDAD DE QUE EL ÓRGANO COMPETENTE DECIDA EL MASC AL QUE DEBEN ACUDIR LAS PARTES.....	471
6. LA INTERVENCIÓN DE ABOGADO.....	473
7. LOS MASC Y LAS MEDIDAS CAUTELARES.....	479
8. ENTRADA EN VIGOR .....	482

frente a eficiencia procesal .....	425
AMIENTO MERCANTIL .....	433
merciantes .....	438
n Europea .....	453
<b>D. CIVIL. PROPUESTAS</b>	
<b>PROYECTO DE LEY</b>	
<b>PROCESAL</b>	
<b>DAUDÍ</b>	
.....	459
PROYECTO DE LEY EN EL	.....
.....	460
.....	461
SANACION DE NO ACU-	
ERPOSICIÓN DE LA DE-	
.....	463
los actos procesales de parte	.....
.....	464
ón de la omisión de acudir a	
judicial.....	469
COMPETENTE DECIDA	
PARTES.....	471
.....	473
ES.....	479
.....	482

## IV. JURISDICCIÓN PENAL

### LA TUTELA JUDICIAL EFECTIVA Y EL PRINCIPIO DE INTERVENCIÓN MÍNIMA

PABLO GALLEGO RODRÍGUEZ

1. LA TUTELA JUDICIAL EFECTIVA.....	487
1.1. Ámbito internacional.....	487
1.2. La constitucionalización del derecho a la tutela judicial efectiva .....	488
1.3. El contenido del derecho.....	489
1.4. La aplicación del derecho .....	491
1.5. Estadística constitucional.....	492
2. EL PRINCIPIO DE INTERVENCIÓN MÍNIMA.....	496
2.1. Las normas penales.....	496
2.2. ¿El derecho penal como derecho público?.....	498
2.3. El principio general de prohibición del exceso y el principio de proporcionalidad en sentido amplio.....	500
2.4. El principio de intervención mínima .....	505
2.4.1. Su reflejo en la doctrina del Tribunal Supremo y del Tribunal Constitucional.....	507
2.5. Pautas para el ejercicio de la acción penal en relación con los delitos leves según la doctrina de la Fiscalía General del Estado.....	511
2.6. El principio de oportunidad y la responsabilidad penal de los me- nores.....	515
3. A MODO DE CONCLUSIÓN.....	517
4. BIBLIOGRAFÍA .....	519

## DOCTRINA JUDICIAL SOBRE ACUERDOS FISCAL- DEFENSA EN EL DELITO DE TRATA DE PERSONAS

LUIS LAFONT NICUESA

1. INTRODUCCIÓN.....	521
2. DIFERENCIAS ENTRE LA CONFORMIDAD LEGAL Y EL ACUERDO AL HILO DE LA STS N° 740/215, DE 26 DE NOVIEMBRE.....	522
2.1. No hay conformidad sino aceptación de los hechos.....	522
2.2. Apreciación de una atenuante analógica de confesión tardía.....	522
2.3. Ausencia de limite penológico y necesidad de juicio.....	523
2.4. El órgano judicial no está vinculado a la aceptación de los hechos ..	523
2.5. No se renuncia al recurso .....	527
3. DESARROLLO EN EL JUICIO DEL ACUERDO .....	530
4. ACUERDOS RECONDUCIDOS A SITUACIONES DE CONFORMIDAD LEGAL SIN VISTA.....	533
5. EL RECONOCIMIENTO DE LOS HECHOS .....	536
6. REFERENCIA A LA CONFORMIDAD PARCIAL: VARIOS ACUSADOS RECONOCEN LOS HECHOS Y LOS RESTANTES NO .....	542
7. CONCLUSIONES.....	543

## DESISTIMIENTO Y SOBRESIEMIENTO COMO INSTRUMENTOS EXTERNALIZADORES DE LA JUSTICIA EN EL PROCESO DE MENORES

ANA ISABEL LUACES GUTIÉRREZ

1. CONSIDERACIONES GENERALES.....	547
2. PRINCIPIOS RECTORES DE LA JUSTICIA PENAL DE MENORES.....	549
2.1. El principio del interés superior del menor.....	549
2.2. El principio de legalidad .....	551
2.3. El Principio de culpabilidad .....	553
2.4. El Principio de intervención mínima .....	554
2.5. El Principio de oportunidad.....	554

**E ACUERDOS FISCAL-  
TRATA DE PERSONAS**

CUESA ..... 521

IDAD LEGAL Y EL ACUER-  
E 26 DE NOVIEMBRE..... 522

de los hechos..... 522

ca de confesión tardía..... 522

dad de juicio..... 523

la aceptación de los hechos .. 523

..... 527

RDO ..... 530

IONES DE CONFORMI-  
..... 533

IS ..... 536

RCIAL: VARIOS ACUSA-  
S RESTANTES NO ..... 542

..... 543

**IMIMIENTO COMO  
IZADORES DE LA  
DE MENORES**

TIÉRREZ ..... 547

PENAL DE MENORES..... 549

or..... 549

..... 551

..... 553

..... 554

..... 554

2.6. El principio del debido proceso o proceso justo (*Due process of law*) ..... 555

3. FUNCIONES DEL JUEZ DE MENORES..... 557

4. EL MINISTERIO FISCAL COMO DIRECTOR DE LA INVESTIGA-  
CIÓN ..... 558

5. LA FASE DE INSTRUCCIÓN EN EL PROCESO DE MENORES: LA  
INCOACIÓN DEL EXPEDIENTE DE REFORMA ..... 560

6. DESISTIMIENTO Y SOBRESEIMIENTO EN LA JUSTICIA DE ME-  
NORES ..... 561

6.1. Desistimiento de la incoación del expediente ..... 563

6.1.1. Presupuestos objetivos y subjetivos del desistimiento ..... 563

6.1.2. Consecuencias jurídicas del desistimiento..... 566

6.2. Sobreseimiento por conciliación o reparación ente el menor y la  
víctima..... 567

6.2.1. Presupuestos objetivos y subjetivos para acordar el sobresei-  
miento del expediente..... 568

6.2.2. Presupuestos formales ..... 572

6.2.3. Efectos ..... 576

7. BIBLIOGRAFÍA ..... 577

**MEDIACIÓN EN LA VIOLENCIA SOBRE LA  
MUJER EN LA PAREJA ÍNTIMA HETEROSEXUAL:  
UNA PROHIBICIÓN INSOSTENIBLE**

FRANCESC PÉREZ TORTOSA

1. INTRODUCCIÓN..... 583

2. DELIMITACIÓN CONCEPTUAL DE LA MEDIACIÓN ..... 587

2.1. La mediación como manifestación de las ADR autocompositivas .... 589

3. LA MEDIACIÓN PENAL..... 594

3.1. Las ADR en el enjuiciamiento penal: la justicia restaurativa ..... 595

3.1.1. Objetivos y ventajas de la justicia restaurativa ..... 597

a) *La reparación de la víctima* ..... 598

b) <i>La reintegración del victimario</i> .....	598
c) <i>El restablecimiento de la paz en la comunidad</i> .....	599
3.1.2. Función complementaria de la justicia restaurativa al <i>ius puniendi</i> del Estado.....	600
3.1.3. Diferencias entre la justicia restaurativa y la justicia retributiva.....	603
3.2. La mediación penal: manifestación de la justicia restaurativa .....	604
3.2.1. Fines de la mediación penal.....	605
3.2.2. Regulación normativa de la mediación penal en España .....	606
4. LA PROHIBICIÓN DE LA MEDIACIÓN EN SUPUESTOS DE VIOLENCIA SOBRE LA MUJER EN LA PAREJA ÍNTIMA HETEROSEXUAL.....	609
4.1. Ámbito de la prohibición .....	610
4.1.1. Ámbito objetivo: materias civiles y penales .....	611
4.1.2. Ámbito delictual: todos los asuntos de violencia sobre la mujer en la pareja íntima heterosexual .....	613
4.1.3. Ámbito de los procedimientos de ADR: prohibición circunscrita a la mediación .....	614
4.1.4. Ámbito procedimental: todas las fases del proceso .....	615
4.2. Fundamento paternalista de la prohibición y propuesta <i>de lege ferenda</i> .....	616
5. REFLEXIÓN FINAL.....	619
6. BIBLIOGRAFÍA.....	620

**LAS SENTENCIAS DE CONFORMIDAD EN EL  
MARCO DE LA JUSTICIA PENAL COLABORATIVA  
DELINEADA EN EL ANTEPROYECTO DE LEY  
DE ENJUICIAMIENTO CRIMINAL DE 2020**

NICOLÁS RODRÍGUEZ-GARCÍA

1. INTRODUCCIÓN .....	633
2. PREMISAS DE CONTEXTO INSTITUCIONAL, NORMATIVO Y PRÁCTICO .....	637
2.1. La conformidad como institución procesal decimonónica.....	637



o..... 598

en la comunidad ..... 599

la justicia restaurativa al *ius*  
..... 600

taurativa y la justicia retribu-  
..... 603

de la justicia restaurativa ..... 604

..... 605

mediación penal en España ..... 606

EN SUPUESTOS DE VIO-  
LENCIA ÍNTIMA HETERO-  
..... 609

..... 610

es y penales ..... 611

mentos de violencia sobre la  
sexual ..... 613

de ADR: prohibición circuns-  
..... 614

las fases del proceso ..... 615

prohibición y propuesta *de lege*  
..... 616

..... 619

..... 620

**CONFORMIDAD EN EL  
PROYECTO DE LEY  
JUVENIL DE 2020**

—GARCÍA  
..... 633

CONAL, NORMATIVO Y  
..... 637

esal decimonónica..... 637

2.2. Recelos hacia la conformidad ..... 640

2.3. Marco jurídico vigente sobre la conformidad ..... 646

2.4. Retos a cumplir en la reforma procesal de la conformidad ..... 648

2.5. Cuestiones controvertidas a despejar sobre la conformidad ..... 649

3. TOMA DE POSTURA DEL ANTEPROYECTO SOBRE LA CON-  
FORMIDAD..... 651

3.1. Regulación: cuestiones generales..... 651

3.2. Fundamentación ..... 659

3.3. Características de la conformidad acordada ..... 664

3.4. Ajustes al *modelo* de la conformidad ..... 669

3.5. Procedimiento..... 673

4. CONCLUSIONES..... 685

5. BIBLIOGRAFÍA ..... 690

**LA MEDIACIÓN PENAL EN EL SISTEMA  
DE JUSTICIA JUVENIL**

CARLOS VÁZQUEZ GONZÁLEZ

1. LA JUSTICIA RESTAURATIVA ..... 705

1.1. Concepto y fundamento ..... 705

1.2. El reconocimiento de la justicia restaurativa en el ámbito interna-  
cional, europeo y español..... 709

2. LA MEDIACIÓN. LOS PROGRAMAS DE MEDIACIÓN. EL ROL  
DEL MEDIADOR..... 713

2.1. La mediación penal..... 713

2.2. Programas de mediación..... 714

2.3. El rol del mediador o facilitador ..... 716

3. PRINCIPIOS DE LA MEDIACIÓN PENAL CON MENORES IN-  
FRACTORES ..... 719

4. PROCEDIMIENTO DE MEDIACIÓN PENAL CON MENORES IN-  
FRACTORES EN ESPAÑA ..... 725

5. PROBLEMAS QUE PLANTEA LA MEDIACIÓN PENAL ..... 733

5.1. Problemas generales. Vulneración de derechos y garantías procesales..... 733

5.2. Problemas concretos de la mediación en la justicia penal de menores	736
6. CONCLUSIONES.....	742
7. BIBLIOGRAFÍA.....	746

## V. JURISDICCIÓN CONTENCIOSO-ADMINISTRATIVA

### EL NECESARIO Y CONVENIENTE IMPULSO DE LA MEDIACIÓN ADMINISTRATIVA

ANTONIO JESÚS ALONSO TIMÓN

1. INTRODUCCIÓN.....	755
2. DIFERENCIACIÓN ENTRE LOS DISTINTOS SISTEMAS ALTERNATIVOS DE RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS.....	757
3. LA MEDIACIÓN EN VÍA ADMINISTRATIVA (112.2 LEY 39/2015) ....	759
4. LA MEDIACIÓN EN VÍA CONTENCIOSO-ADMINISTRATIVA.....	771
5. CONCLUSIONES.....	779
6. BIBLIOGRAFÍA.....	781

### MÉTODOS ALTERNATIVOS DE RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS Y CONTRATACIÓN PÚBLICA

MARÍA BURZACO SAMPER

1. INTRODUCCIÓN.....	783
2. ARBITRAJE, CONCILIACIÓN Y MÉTODOS ALTERNATIVOS DE RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS COMO OBJETO DEL CONTRATO: SU EXCLUSIÓN DE LA LEY DE CONTRATOS DEL SECTOR PÚBLICO.....	785
3. LOS CONFLICTOS EN MATERIA DE CONTRATOS DEL SECTOR PÚBLICO: LAS PREVISIONES NORMATIVAS Y SUS DIFICULTADES	788
3.1. Sistemas de control. Especial referencia al recurso especial en materia de contratación.....	788

ción en la justicia penal de menores	736
.....	742
.....	746

## CONTENCIOSO- ADMINISTRATIVA

### EFICIENTE IMPULSO ADMINISTRATIVA

#### CONSENSO TIMÓN

.....	755
INTOS SISTEMAS ALTER- FLICTOS.....	757
ATIVA (112.2 LEY 39/2015) ....	759
SO-ADMINISTRATIVA.....	771
.....	779
.....	781

### DE RESOLUCIÓN DE CONTRATACIÓN PÚBLICA

#### SAMPER

.....	783
DOS ALTERNATIVOS DE OBJETO DEL CON- TRATOS DEL SEC- .....	785
CONTRATOS DEL SECTOR PÚBLICO Y SUS DIFICULTADES	788
.....	788

3.2. El galimatías sobre los tipos de contratos públicos, su régimen jurídico y las jurisdicciones competentes.....	791
4. MÉTODOS ALTERNATIVOS DE RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS Y CONTRATACIÓN DEL SECTOR PÚBLICO.....	796
4.1. Las previsiones en la legislación contractual a lo largo del tiempo: ¿de más a menos? .....	796
4.2. El contraste en los sectores especiales .....	798
4.3. El alcance del silencio sobre el arbitraje. Las controversias sobre el cumplimiento, efectos y extinción de los contratos privados como terreno idóneo para el arbitraje.....	799
4.4. El último varapalo: el reciente Acuerdo 1/2022 del Tribunal Administrativo de Contratos Públicos de Aragón .....	804
4.5. Algunas valoraciones sobre el arbitraje en la contratación pública en el contexto actual.....	809
5. CONCLUSIONES.....	813
6. BIBLIOGRAFÍA.....	814

## EL SECRETO PROFESIONAL EN LA ASESORÍA FISCAL: PERSPECTIVA INTERNACIONAL

MARÍA CRESPO GARRIDO

1. INTRODUCCIÓN.....	819
2. BUENAS PRÁCTICAS EN EL INTERCAMBIO DE INFORMACIÓN COMO INSTRUMENTO DE MEDIACIÓN.....	820
2.1. El papel de la Unión Europea en el proceso de mejora de intercambio de información .....	821
2.2. Las Acciones BEPS en el proceso de intercambio de información.....	822
3. UN PUNTO DE INFLEXIÓN EN EL INTERCAMBIO DE INFORMACIÓN: DAC6 .....	823
3.1. Obligación de información: límites a la comunicación.....	825
4. EL SECRETO PROFESIONAL PUESTO EN CUESTIÓN POR DAC6 ....	828
4.1. Obligación de transmisión de información por parte del intermediario.....	838
4.2. La trasposición de la Directiva DAC6 y el ordenamiento jurídico español .....	843

4.3. La revelación de información exigida por DAC6 y el secreto bancario de las entidades financieras .....	848
5. CONCLUSIONES.....	850
6. BIBLIOGRAFÍA .....	851

## APORTACIONES DEL MASC EN EL ÁMBITO TRIBUTARIO PARA DESJUDICIALIZACIÓN DE LA JUSTICIA

IRUNE SUBERBIOLA GARBIZU

1. UNA OBSTINADA REALIDAD QUE AVOCA A UNA DEMANDA RECURRENTE: LA UTILIZACIÓN DE LOS MASC EN EL ÁMBITO TRIBUTARIO .....	853
1.1. La creciente litigiosidad en materia tributaria .....	853
1.2. Una demanda recurrente: la utilización de los MASC en el ámbito tributario .....	855
2. OBSTÁCULOS QUE PARAPETAN LA INTRODUCCIÓN DE INSTRUMENTOS MASC EN LA RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS TRIBUTARIOS Y ELEMENTOS PARA SORTEARLOS .....	861
2.1. Principios que obstaculizan los MASC en el ámbito tributario .....	861
2.1.1. El principio de legalidad y la reserva de ley .....	861
2.1.2. La indisponibilidad del crédito tributario.....	863
2.1.3. Un obstáculo específico para el arbitraje como MASC en el ámbito tributario: la tutela judicial efectiva.....	865
2.1.4. Los principios de igualdad y capacidad económica .....	868
2.2. Los instrumentos para sortear esos obstáculos: principios de seguridad jurídica, eficacia, y justicia tributaria.....	869
2.2.1. Principio de seguridad jurídica .....	869
2.2.2. Principio de eficacia .....	871
2.2.3. Principio de justicia tributaria .....	874
3. EJEMPLOS CERCANOS DE MASC TRIBUTARIO COMO APORTACIÓN DEL DERECHO FISCAL A LA DESJUDICIALIZACIÓN DE LA JUSTICIA .....	875
4. PALABRAS FINALES .....	879
5. BIBLIOGRAFÍA.....	880

por DAC6 y el secreto bancario ..... 848  
 ..... 850  
 ..... 851

**EL ÁMBITO TRIBUTARIO EN EL ÁMBITO DE LA JUSTICIA**

GARBIZU

ACCIÓN DE MASC EN EL ÁMBITO TRIBUTARIO ..... 853  
 Arbitraje de los MASC en el ámbito tributario ..... 855

INTRODUCCIÓN DE INSERCIÓN DE CONFLICTOS DE MASC EN EL ÁMBITO TRIBUTARIO ..... 861  
 Arbitraje en el ámbito tributario ..... 861  
 Arbitraje de ley ..... 861  
 Arbitraje tributario ..... 863  
 Arbitraje como MASC en el ámbito tributario ..... 865  
 Arbitraje en el ámbito tributario ..... 868  
 Principios de arbitraje tributario ..... 869  
 ..... 869  
 ..... 871  
 ..... 874

ARBITRAJE COMO APORTA-  
 JUDICIALIZACIÓN DE ..... 875  
 ..... 879  
 ..... 880

**VI. JURISDICCIÓN LABORAL**

**¿TIENE FUTURO LA MEDIACIÓN COMO CATALIZADOR PARA LA SOLUCIÓN DE CONFLICTOS LABORALES INDIVIDUALES?**

MARÍA JOSÉ LÓPEZ ÁLVAREZ

1. INTRODUCCIÓN. EL ESTADO DE LA CUESTIÓN..... 887

2. LA LENTA PENETRACIÓN DE LA MEDIACIÓN COMO VÍA DE SOLUCIÓN DE CONFLICTOS LABORALES INDIVIDUALES..... 891  
 2.1. La peculiar naturaleza de la relación laboral..... 891  
 2.2. Una regulación insuficiente y dispersa..... 895  
 2.3. Mediación "obligatoria" vs. voluntaria ..... 898

3. LOS CONFLICTOS INDIVIDUALES EN LOS PROCEDIMIENTOS AUTONÓMICOS ..... 900

4. CONCLUSIONES..... 905

5. BIBLIOGRAFÍA ..... 907

# EL IMPULSO Y FORTALECIMIENTO DE LOS “MEDIOS ADECUADOS DE SOLUCIÓN DE CONTROVERSIAS” ALTERNATIVOS AL PROCESO CIVIL

MARTA GISBERT POMATA

Profesora Propia Agregada Derecho Procesal  
Universidad Pontificia Comillas

## 1. INTRODUCCIÓN

En Europa en los años ochenta comienza a sentirse una sensibilización sobre los sistemas alternativos a la jurisdicción para resolver conflictos y obtener una solución más rápida que la que ofrecían los Tribunales de Justicia y un claro exponente de ello es la Recomendación (86) 12 del Consejo de Ministros a los Estados miembros del Consejo de Europa respecto a medidas para prevenir y reducir la carga de trabajo excesiva en los Tribunales<sup>475</sup>. Estos sistemas alternativos se enmarcan en la llamada “cultura de la paz” impulsada por Naciones Unidas en la primera década de este siglo y que en España llegó a plasmarse en la Ley 27/2005, de 30 de noviembre, de fomento de la educación y la cultura de la paz<sup>476</sup>, cuyo artículo 2.7 señala la necesidad de promover la formación especializada de hombres y mujeres en técnicas de resolución de conflictos, negociación y mediación<sup>477</sup>.

<sup>475</sup> Adoptada por el Consejo de Ministros de 16 de septiembre de 1986, durante la 39ª reunión de los Delegados de los Ministros.

<sup>476</sup> La cultura de paz la forman todos los valores, comportamientos, actitudes, prácticas, sentimientos, creencias, que acaban conformando la paz según reza la exposición de Motivos de la Ley 27/2005.

<sup>477</sup> Como expone SOLETO MUÑOZ, HELENA., en “Tutela judicial y alternativas al proceso: instrumentos adecuados para la protección de los derechos de las

- RUEDA GUIZÁN, JOSEFA, "El Letrado de la Administración de Justicia en la Ley de Jurisdicción voluntaria", en *La Jurisdicción Voluntaria. Una apuesta por la eficacia*, Coord. FERNANDEZ DE BUJÁN ANTONIO Y GARCÍA MÁS FRANCISCO JAVIER, Dykinson, Madrid, 2016
- SAN CRISTÓBAL REALES, SUSANA, "La justicia del acuerdo por medio de la "conciliación" en el ámbito civil y mercantil: propuestas para su eficacia y seguridad jurídica", *Revista General de Derecho Procesal* n° 45, 2018
- SERRANO PÉREZ, MIGUEL ANGEL, "La oferta vinculante confidencial y su configuración como un MASC", en *Eficiencia procesal: modernización de la justicia*, coord. por PÉREZ MARTELL, ROSA, LORCA NAVARRETE, ANTONIO MARÍA (pr.), GONZÁLEZ GARCÍA, JESÚS MARÍA (pr.), Bosch, 2022, págs. 73-123
- SIGÜENZA LÓPEZ, JULIO, *Mediación extrajudicial y proceso civil*, Editorial Aranzadi, 2019
- SOLETO MUÑOZ, HELENA, en "Tutela judicial y alternativas al proceso: instrumentos adecuados para la protección de los derechos de las personas mayores", en *Anuario de la Facultad de Derecho de la Universidad Autónoma de Madrid*, n° 25, 2021
- VALERO CANALES, ANTONIO LUIS, "De la labor mediadora que les sea propia", en Unión Progresista Letrados Administración Justicia (UPSJ) <https://www.upsj.org/la-labor-mediadora-les-sea/>
- VILALTA NICUESA, AURA ESTHER, *Mediación y arbitraje electrónicos*, edit. Thomson Reuters Aranzadi, 2013