

Christian Herrera Petrus
Miquel Montaña Mora
COORDINADORES

ARBITRAJE COMERCIAL

Nuevas
tendencias y
oportunidades



PRÓLOGO DE
Joan Picó i Junoy



El arbitraje es un modo ideal para solucionar un conflicto si las partes no están en condiciones de hacerlo por sí mismas, porque se hace desde la libertad de los propios sujetos que se sienten violentados por el conflicto. Son éstos las que determinan cómo quieren resolverlo, quien debe hacerlo, el método o procedimiento a seguir, el tiempo, el idioma, el lugar, etc. El principio dispositivo, que inspira todo el arbitraje, es la máxima expresión de la libertad, y desde ésta es como un árbitro puede resolver mejor las disputas.

En esta monografía, se abordan los problemas actuales del arbitraje en España, y lo hace desde el conocimiento de verdaderos especialistas en el ámbito del derecho arbitral, pues todos sus autores son protagonistas directos del mismo, por lo que nadie mejor que ellos para formular soluciones a tales problemas. Los diecinueve estudios que el lector encontrará en esta monografía se pueden sistematizar, básicamente, en cuatro ejes temáticos: la delimitación del arbitraje con otras figuras de resolución de conflictos; la forma de actuar de los árbitros; lo que podríamos denominar derecho probatorio arbitral; y los posibles objetos litigiosos complejos sobre los que puede decidir el arbitraje.

Christian Herrera Petrus
Miquel Montaña Mora
(Coords.)

ARBITRAJE COMERCIAL

Nuevas tendencias y oportunidades

PRÓLOGO DE
Joan Picó i Junoy
Catedrático de Derecho Procesal
Universitat Pompeu Fabra

Barcelona
2024

JIB
BOSCH EDITOR

© ABRIL 2024 CHRISTIAN HERRERA PETRUS
MIQUEL MONTAÑA MORA
(COORDS.)

© ABRIL 2024



Librería Bosch, S.L.

<http://www.jmboscheditor.com>

<http://www.libreriabosch.com>

E-mail: editorial@jmboscheditor.com

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; 91 702 19 70 / 93 272 04 45).

ISBN papel: 978-84-10044-68-5

ISBN digital: 978-84-10044-69-2

D.L.: B 6387-2024

Diseño portada y maquetación: CRISTINA PAYÁ  +34 672 661 611

Printed in Spain – Impreso en España

ÍNDICE

PRÓLOGO	19
---------------	----

CAPÍTULO 1

UNA HISTORIA DE «ANTI-SUIT INJUNCTIONS Y ANTI- ANTI-SUIT INJUNCTIONS» EN EE. UU. BORJA ÁLVAREZ SANZ	27
1. Introducción.....	27
2. Contexto de la batalla cruzada de “ <i>anti-suit injunctions</i> ” planteada en el marco de las ejecuciones CIADI en EE. UU..	32
3. Estándar legal aplicable a la concesión de “ <i>anti-suit injunctions</i> ” por parte de los tribunales federales norteamericanos	34
4. Análisis de las decisiones dictadas por la Corte Federal de Distrito (Washington D.C.) en los asuntos <i>NextEra</i> y <i>9REN</i>	37
5. Conclusiones.....	43
6. Bibliografía.....	46

CAPÍTULO 2

LAS MULTAS COERCITIVAS (ASTREINTES) COMO REFUERZO DE LOS PODERES DEL ÁRBITRO. IRENE ARRANZ	49
---	----

1.	Introducción	49
2.	Estado de la cuestión en el ordenamiento español y en derecho comparado	50
3.	Posibles usos de las multas coercitivas	57
4.	Ejecutividad de las multas coercitivas	62
5.	Conclusiones	64
6.	Bibliografía	65

CAPÍTULO 3

EL ARBITRAJE ESTATUTARIO EN ESPAÑA EN 2023. **JORGE AZAGRA MALO, JULIA DE CASTRO VELASCO**

67

1.	Introducción	67
2.	Marco legal en España	68
2.1.	Evolución normativa del arbitraje estatutario en España	68
2.2.	Ámbitos objetivo y subjetivo del arbitraje estatutario en España	70
2.3.	El acuerdo de arbitraje estatutario	73
3.	La infrautilización del arbitraje estatutario en España y en el derecho comparado	74
3.1.	El arbitraje estatutario en España desde una perspectiva práctica	74
3.2.	El arbitraje estatutario en el derecho comparado: los casos de Suiza e Inglaterra	77
3.2.1.	Suiza	77
3.2.2.	Inglaterra	79
4.	Reflexión final	80

CAPÍTULO 4

FRIENDSHIP AND IMPARTIALITY IN INTERNATIONAL ARBITRATION: HOW CLOSE IS TOO CLOSE?. CLÀUDIA BARÓ HUELMO	83
1. Introduction	83
2. The recent decision of the Paris Court of Appeal	84
3. Rules that govern friendship between arbitrators and counsel and clear examples of when a close friendship leads to an objective lack of impartiality	89
4. Potentially controversial examples	93
5. Conclusion and practical tips	95
6. Bibliography	97

CAPÍTULO 5

EL ARBITRAJE EN EL DERECHO OHADA TRAS LA ÚLTIMA REFORMA. JUAN PABLO CORREA DELCASSO	99
1. Introducción.....	99
2. El acto uniforme de arbitraje de 1999 y su interpretación jurisprudencial	101
3. La reforma de 2017.....	110
4. Conclusión	117

CAPÍTULO 6

LA TRANSACCIÓN: ALTERNATIVA O COMPLEMENTO DEL LITIGIO JUDICIAL O DE LA CONTROVERSIARBITRAL. JOSÉ CARLOS FERNÁNDEZ ROZAS	119
I. La transacción como instrumento alternativo	119
II. Transacción judicial	126
1. Caracterización	126
2. Elementos constitutivos.....	129
III. Transacción extrajudicial.....	133

1.	Caracterización	133
2.	Elementos constitutivos	137
IV.	Transacción en el arbitraje	144
1.	Acuerdo de las partes y eventual papel proactivo de los árbitros	144
2.	Laudo por acuerdo de las partes	148
3.	Transacción que pretende poner fin a un proceso de anulación de un laudo	156

CAPÍTULO 7

CÓDIGOS DE CONDUCTA DE LOS ÁRBITROS. ESPECIAL ATENCIÓN A LOS INCLUIDOS EN LOS ACUERDOS CELEBRADOS ENTRE LA UNIÓN EUROPEA Y SUS ESTADOS MIEMBROS, Y DISTINTOS ESTADOS AMERICANOS Y AL CÓDIGO DE CONDUCTA PARA ÁRBITROS EN LA SOLUCIÓN DE CONTROVERSIAS INTERNACIONALES RELATIVAS A INVERSIONES DE UNCITRAL.

GORKA GOENECHEA PERMISÁN	163
1. Identificación del tema	164
2. Los códigos de conducta de los árbitros incluidos en los acuerdos celebrados entre la Unión Europea y sus Estados miembros, y Estados americanos	167
2.1. Los acuerdos celebrados entre la Unión Europea y sus Estados miembros, y Estados americanos.....	167
2.2. Los reglamentos arbitrales que acompañan a los acuerdos entre la UE y sus Estados miembros, y Estados americanos	169
2.3. Los códigos de conducta de los árbitros que acompañan a los acuerdos entre la UE y sus Estados miembros, y Estados americanos.....	170
3. El código de conducta para árbitros en la solución de controversias internacionales relativas a inversiones de la Comisión de las Naciones Unidas para el Derecho Mercantil Internacional	176

4.	Conclusión	181
5.	Bibliografía.....	182

CAPÍTULO 8

REFLEXIONES SOBRE EL AUXILIO JUDICIAL AL ARBITRAJE INTERNACIONAL EN MATERIA DE PRUEBA. CHRISTIAN HERRERA PETRUS		183
1.	Introducción.....	183
2.	Derecho aplicable al auxilio al arbitraje en materia de prueba	185
3.	Extensión de la intervención judicial en materia de prueba y espacios de interacción con los árbitros	186
4.	Posibilidad y conveniencia de la flexibilización de la intervención judicial en el auxilio probatorio al arbitraje internacional.....	191
5.	Conclusiones	201
6.	Bibliografía.....	203

CAPÍTULO 9

BASIC ASPECTS OF THE RELATIONSHIP BETWEEN THE RIGHT TO A FAIR TRIAL AND ARBITRATION IN EUROPE. JOSEP MARIA JULIÀ		205
I.	Introduction	205
II.	Voluntary arbitration.....	206
A.	Consent	207
B.	Scope of the waiver	208
C.	Procedural guarantees embedded in the voluntary arbitration regulation	210
D.	Consequences of the indirect protection of procedural guarantees in arbitration	212
III.	Forced arbitration	214
A.	A State is entitled to impose arbitration.....	214

B.	Absence of voluntary submission to arbitration	216
C.	Consequences of forced arbitration	217
IV.	Judicial support of arbitration.....	219
A.	State intervention.....	219
B.	Relevant aspects of the right to a fair trial in the judicial support of arbitration	221
V.	Conclusion	225

CAPÍTULO 10

THE DESIRED GROWING ROLE OF ARBITRATION IN THE FIELD OF INTELLECTUAL PROPERTY. MIQUEL MONTAÑÁ MORA		227
1.	Introduction	227
2.	The needs of digitalization and new technologies demand fast, confidential and flexible dispute resolution procedures	228
3.	Areas in which arbitration is being used in the field of IP....	231
4.	Are there matters excluded from arbitrability?.....	238
5.	Competition law?	240
6.	Conclusions.....	242

CAPÍTULO 11

LA PRÁCTICA DE LA PRUEBA Y LA PARTICIPACIÓN DE LOS PERITOS EN EL ARBITRAJE. ENRIC OLCINA SARGATAL		245
1.	Reglas de la IBA (International Bar Association) sobre la Práctica de Prueba en el Arbitraje Internacional.....	246
2.	Protocol for the use of Party-Appointed Expert Witnesses in International Arbitration emitido por el Chartered Institute of Arbitrators	247
3.	Reglamento sobre Peritos del Centro Internacional de ADR de la Cámara Internacional del Comercio (CCI).....	247

4.	Código de Buenas Prácticas Arbitrales del Club Español del Arbitraje (CEA)	248
5.	<i>Hot Tubbing</i>	249
6.	Informes conjuntos de expertos	252

CAPÍTULO 12

INTERNATIONAL ARBITRATION IN THE SHADOW OF THE EXEQUATUR FOLLOWING THE NEW CASE LAW OF THE SPANISH CONSTITUTIONAL COURT.

FRANCISCO RAMOS ROMEU	257
1. Introduction	257
2. The new case law of the Spanish Constitutional Court.....	259
2.1. Power of disposal of parties to annulment proceedings	260
2.2. The new case law of the Spanish Constitutional Court	263
2.3. The stay of arbitral proceedings due to a criminal investigation	266
3. Consequences for exequatur proceedings and international arbitration	267
4. Conclusion	270

CAPÍTULO 13

COMPETITION ARBITRATION AND JURISDICTIONAL COMPETITION. **STEFAN RATING**.....

1. Introduction	271
2. May Competition law be subject to arbitration?	273
2.1. USA	273
2.2. EU	275
3. Arbitrability	276
3.1. Specific arbitration agreement.....	277

3.2. Relevance of competition rules in a contractual dispute.	281
4. The public policy dimension of Competition law: practical aspects.....	284
4.1. Valid agreement.....	284
4.2. Duty of enforcement.....	285
4.3. Exemptions	285
4.4. Uniform application of EC Competition law	287
5. Competition law as part of public policy: consequences	290
5.1. Review of an award at the seat of arbitration	290
5.2. Review of an award by a third-state court	293

CAPÍTULO 14

ARBITRAJE Y PREJUDICIALIDAD PENAL. CÉSAR RIVERA GARCÍA	299
1. Introducción.....	299
2. Competencia de los árbitros para resolver las cuestiones de prejudicialidad penal y tramitación de las mismas	301
3. Ausencia de regulación legal de la prejudicialidad penal en el arbitraje y aplicabilidad del art. 40.2 de la LEC	305
4. Examen a realizar por los árbitros para resolver las cuestiones de prejudicialidad penal	308
5. Ámbito del control judicial de la decisión de los árbitros de las cuestiones de prejudicialidad penal en los procedimientos de anulación de la laudo	312
6. Conclusión	319

CAPÍTULO 15

EL EVANGELIO SEGÚN EL METAVERSO: HACIA LA UTOPIA DEL ARBITRAJE DESCENTRALIZADO. HÉCTOR SBERT	323
1. Introducción.....	324

2.	Libro del Génesis del metaverso.....	325
3.	Origen del Bitcoin	327
4.	¿Qué es el Bitcoin?	327
5.	¿Qué es el blockchain?	328
6.	¿Significa ello que todas las blockchain funcionan con bitcoin?	329
7.	¿Qué es la economía Web3?	329
8.	¿Qué es una Organización Descentralizada Autónoma?	330
9.	¿Qué es un contrato inteligente?	331
10.	¿Qué es el metaverso?	331
11.	¿Qué relación existe entre metaverso y blockchain?	332
12.	¿Qué tipo de disputas legales pueden producirse en relación con el metaverso?	332
13.	¿Cómo se resuelven disputas legales en el metaverso?	333
14.	¿Qué es el arbitraje descentralizado y cómo funciona? La plataforma Kleros	334
15.	Las plataformas Aragon y Jur.....	335
16.	¿Cuáles son las ventajas del arbitraje descentralizado sobre los métodos tradicionales de resolución de controversias? ...	336
17.	¿El arbitraje descentralizado puede realmente considerarse un arbitraje?	337
18.	¿En qué consistió el caso de arbitraje descentralizado reconocido por los tribunales mexicanos?	337
19.	¿Qué problemas legales se están discutiendo en torno al arbitraje y el metaverso?	338
20.	Conclusiones	339
21.	Fuentes de información.....	341

CAPÍTULO 16

ARBITRAJE Y DERECHOS HUMANOS. DE LA ELUCUBRACIÓN SESGADA A LA REALIDAD PROCESAL. UNA *SOLUZIONE PILATESCA*. **JORDI SELLARÉS**

SERRA	355
1. Los derechos humanos: el perejil de todas las salsas.....	355
2. El caso Beg. Derechos humanos dentro del arbitraje.....	357
3. Recapitulación de lo ocurrido en el caso Beg.....	359
4. Apuntes para unas conclusiones	364

CAPÍTULO 17

THIRD PARTY FUNDING Y ARBITRAJE INTERNACIONAL. EL DEBER DE REVELACIÓN DE LA EXISTENCIA DE FINANCIACIÓN EN EL PROCEDIMIENTO ARBITRAL. REGULACIÓN Y PERSPECTIVAS. **CRISTINA SOLER**

	367
1. Introducción: el deber de revelación de la existencia de financiación en el procedimiento arbitral	367
2. Tendencias y regulación del deber de revelación de la existencia de financiación en el arbitraje	370
3. Las nuevas Reglas y Reglamentos Centro Internacional de Arreglo de Diferencias Relativas a Inversiones (CIADI). Obligación de revelación de la existencia e identidad del Financiado.....	375
4. Conclusiones y valoración	379

CAPÍTULO 18

EL PAPEL DEL ARBITRAJE Y LA EFICIENCIA DE LAS FIGURAS MIXTAS EN LA RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS. **ANA VALL RIUS**

	381
1. Introducción.....	381
2. Arbitraje, Mediación y Conciliación	382
3. Las fórmulas mixtas: Med-arb, Arb-med y Concili-arb.....	387
3.1. Análisis de la figura mixta de Med-arb	387

3.2. La fórmula mixta de mediación y arbitraje como cláusula escalonada.....	395
3.3. El Arb-med.....	396
3.4. Nuevas fórmulas combinadas.....	397
4. Conclusión	398
5. Bibliografía.....	398

CAPÍTULO 19

INTELIGENCIA ARTIFICIAL Y LA ASPIRACIÓN AL JUEZ-ROBOT: DESAFÍOS PARA EL MUNDO DEL DERECHO Y OPORTUNIDAD PARA LOS USUARIOS DEL ARBITRAJE. CARLOS VALLS	401
1. Introducción.....	402
2. Predicciones sobre la IA como herramienta para la decisión judicial (o arbitral)	405
3. Pero, ¿en qué consiste realmente la actividad de enjuiciar?..	409
4. Los límites de la IA (en atención a las predicciones más optimistas) para erigirse en Juez (o árbitro).....	414
a) El silogismo judicial como presupuesto previo para la operatividad de la IA	416
b) Hechos y Derecho, una distinción metodológica que no refleja exactamente la realidad del proceso de enjuiciar	417
c) Justicia y equidad.....	418
d) Complejidad de la tarea de enjuiciar por su componente subjetivo.....	420
e) La automatización de las decisiones llevaría a un anquilosamiento jurisprudencial.....	421
5. Los riesgos de una aplicación inmoderada de la IA en la Administración de Justicia	424
a) Riesgos políticos	428

b)	Riesgos técnico-éticos.....	432
c)	Conclusiones sobre los riesgos de la aplicación de la IA en el proceso de enjuiciamiento.....	435
6.	Una oportunidad excepcional para el arbitraje.....	437
a)	El procedimiento arbitral como campo de pruebas o como punta de lanza de la innovación	437
b)	El arbitraje como elección de una resolución más hu- mana	439
7.	Conclusión	440

PRÓLOGO

JOAN PICÓ I JUNOY

Catedrático de Derecho Procesal
Universitat Pompeu Fabra (Barcelona)

El arbitraje es un modo ideal para solucionar un conflicto si las partes no están en condiciones de hacerlo por sí mismas, porque se hace desde la libertad de los propios sujetos que se sienten violentados por el conflicto. Son éstos las que determinan cómo quieren resolverlo, quien debe hacerlo, el método o procedimiento a seguir, el tiempo, el idioma, el lugar, etc. El principio dispositivo, que inspira todo el arbitraje, es la máxima expresión de la libertad, y desde ésta es como un árbitro puede resolver mejor las disputas. Sin embargo, no es un mecanismo perfecto, y bueno cuenta de ello lo dan las sentencias anulatorias de laudos dictadas en méritos de las acciones de anulación previstas en el art. 40 de la Ley de Arbitraje.

En esta monografía, se abordan los problemas actuales del arbitraje en España, y lo hace desde el conocimiento de verdaderos especialistas en el ámbito del derecho arbitral, pues todos sus autores son protagonistas directos del mismo, por lo que nadie mejor que ellos para formular soluciones a tales problemas. Los diecinueve estudios que el lector encontrará en esta monografía se pueden sistematizar, básicamente, en cuatro ejes temáticos.

El primero, es la delimitación del arbitraje con otras figuras de resolución de conflictos, con dos interesantes estudios: (a) “La transacción: alternativa o complemento del litigio judicial o de la controversia arbitral”, del profesor José Carlos Fernández Rozas, un trabajo en el que encontramos una precisa delimitación del concepto, elementos y efectos que produce un contrato de transacción como mecanismo para evitar un conflicto (judicial o arbitral) o ponerle fin. En el arbitraje –a diferencia de lo que sucede en el ámbito del proceso judicial–, los árbitros pueden adquirir el protagonismo necesario para provocar la transacción entre las partes, reduciendo así todo tipo de costes (especialmente los económicos). Y ello adquiere especial relevancia cuando hay pendiente una demanda de anulación judicial del laudo, a pesar de que cierta doctrina errónea del TSJ de Madrid impidió disponer del proceso judicial una vez éste iniciado, lo que provocó la merecida dura respuesta en contra del TC en sus sentencias 17/2021, de 15 de febrero de 2021 y 46/2020, de 15 de junio; y (b) “El papel del arbitraje y la eficiencia de las figuras mixtas en la resolución de conflictos”, de Ana Vall Rius, en el que se analizan nuevas figuras de resolución de conflictos que aparecen conjuntamente con el arbitraje, como el Medarb, el Arbmed y el Conciliarb, tanto en su fórmula original de los de los EEUU, como en su aplicación a través de las cláusulas mixtas de sumisión a mediación y arbitraje que, como admite la autora del estudio, tienen una presencia creciente en contratos y convenios firmados entre particulares, empresas y administraciones públicas, pues con estos sistemas mixtos de gestión de conflictos, se pretende obtener resultados más eficaces y ágiles.

El segundo hace referencia a la forma de actuar de los árbitros, con tres buenas aportaciones: (a) “Códigos de conducta de los árbitros”, de Gorka Goenechea Permisán. Como es sabido, los códigos de conducta no son algo nuevo, pues con una denominación u otra se vienen utilizando en la práctica arbitral. Así, diversas organizaciones internacionales, asociaciones e instituciones arbitrales han elaborado sus propios códigos de conducta para árbitros, con el fin último de promover su independencia e imparcialidad y, con ello, la confianza en la institución. Este trabajo

se centra en los códigos de conducta para los árbitros incorporados a los tratados de colaboración e inversión, aplicables a los arbitrajes a celebrar para la solución de las controversias derivadas de la aplicación de estos tratados y, entre estos, los códigos de conducta incluidos en los acuerdos de colaboración celebrados entre la Unión Europea y sus Estados miembros, y –en este caso– distintos Estados y grupos de Estados americanos, y el reciente “Proyecto de código de conducta para árbitros en la solución de controversias internacionales relativas a inversiones”, publicado el 28 de abril de 2023. El autor efectúa un análisis comparado de todos estos códigos de conducta de los árbitros y es muy crítico con la formulación de ciertas expresiones imprecisas, como el de “apariencias”, por lo que considera que no solo deben abstenerse de conocer de un arbitraje los árbitros parciales y aparentemente parciales, sino también aquellos respecto de los que quepa dudar justificadamente, mostrándose así a favor de una especie de “*in dubio pro separatione*”; (b) “Friendship and impartiality in international arbitration: how close is too close?” de Clàudia Baró Huelmo, un interesante estudio de la sentencia del Tribunal de Apelación de París de 10 de enero de 2023, que anuló un laudo arbitral parcial por considerar que existían dudas razonables sobre la imparcialidad del presidente del tribunal arbitral (el profesor Thomas Clay), ya que mantenía una relación personal no revelada con el abogado principal de una de las partes (el fallecido profesor Emmanuel Gaillard). Debido a la red de conexiones a nivel académico, profesional y personal en el mundo del arbitraje internacional, esta resolución, como indica la autora, ha causado revuelo en la comunidad arbitral y plantea la siguiente pregunta: ¿cuándo una amistad da lugar a dudas razonables sobre la imparcialidad de un tribunal arbitral? La solución la encontrará el lector en este trabajo, con la formulación de diez mandamientos prácticos para minimizar el riesgo de recusación o anulación debido a la amistad entre árbitro y abogado; y (c) “Las multas coercitivas (*astreintes*) como refuerzo de los poderes del árbitro”, por Irene Arranz, en el que se examina un instrumento eficaz para asegurar el cumplimiento voluntario de las decisiones arbitrales, y ello es esencial dado que los árbitros carecen de potestad ejecutiva. Las multas coercitivas o *astreintes* plantean un problema esencial

en el arbitraje, a saber, su falta de regulación en la Ley de Arbitraje. Sin embargo, esta ausencia de normativa, como indica la autora del estudio, no debe ser un signo de su exclusión pues, lo cierto es que no aparecen prohibidas. Por ello, apuesta por su introducción –y consolidación– en la práctica arbitral, y de hecho, hace un elenco de las muchas ventajas que puede suponer su uso prudente por los árbitros (especialmente en materia probatoria y medidas cautelares).

El tercero es lo que podríamos denominar derecho probatorio arbitral, con dos excelentes estudios: (a) “Reflexiones sobre el auxilio judicial al arbitraje internacional en materia de prueba”, del Dr. Christian Herrera Petrus, que examina la necesaria colaboración judicial que debe requerir el árbitro cuando la práctica de una prueba que ha admitido se escapa de su ámbito de actuación. Como bien afirma el autor, la interacción entre los árbitros y la judicatura con ocasión del procedimiento arbitral, si bien resulta estadísticamente poco frecuente y no es particularmente deseado por la mayoría de operadores de la comunidad arbitral –pues no solo dilata la resolución del conflicto sino que aumenta sus costes– plantea multitud de problemas que, en la práctica –y aplicando el sentido común– deberían resolverse atendiendo a la regla de flexibilización de las normas procesales de cada Estado para que el juez pueda ofrecer la ayuda más rápida y ajustada a las necesidades del perito (solución que bien mantiene el autor especialmente atendiendo al Reglamento (UE) 2020/1783 del Parlamento Europeo y del Consejo de 25 de noviembre de 2020 relativo a la cooperación entre los órganos jurisdiccionales de los Estados miembros en el ámbito de la obtención de pruebas en materia civil o mercantil, que posibilita al órgano judicial requerido para auxiliar en la práctica transfronteriza de una prueba, para que pueda flexibilizar la aplicación de su sistema procesal doméstico de varias formas); y (b) “La práctica de la prueba y la participación de los peritos en el arbitraje”, de Enric Olcina Sargatal, una original aproximación al tema porque se efectúa desde la perspectiva de un perito. Desde esta atalaya, observamos cuándo y cómo el perito se siente más cómodo aportando y explicando el objeto de la pericia, y esto es fundamental porque así mejoraremos los resultados de

esta prueba. El autor dedica especial atención al *Hot Tubbing*, o “prueba conjunta de expertos”, procedimiento utilizado en la audiencia de los arbitrajes para que los expertos de ambas partes presenten sus conclusiones y puedan ser interrogados simultáneamente por el tribunal arbitral. Tras analizar sus pros y contras, y desde la experiencia personal del autor del estudio, que ha participado como perito en multitud de arbitrajes, entiende que el *Hot Tubbing* es una herramienta básica e imprescindible para la buena práctica de esta prueba, pues no disponer de esta posibilidad puede mermar el objetivo de no transmitir adecuadamente al árbitros las conclusiones de cada uno de los dictámenes aportados, especialmente, cuando el conflicto hace referencia a cuestiones muy técnicas o científicamente complejas y hay discrepancias entre dichos dictámenes. El contacto directo, en una misma audiencia, de los abogados, los peritos y los árbitros, permite a los primeros cruzar eficazmente preguntas entre los diversos peritos, y, al último, aclarar y resolver cualquier duda que pueda tener sobre el contenido y alcance de los dictámenes periciales.

Y el cuarto guarda relación con posibles objetos litigiosos complejos sobre las que tiene que decidir el arbitraje, como sucede con los estudios “El arbitraje estatutario en España en 2023”, de Jorge Azagra Malo y Julia de Castro Velasco; “Arbitraje y derechos humanos. De la elucubración sesgada a la realidad procesal. Una soluzione pilatesca”, de Jordi Sellarés Serra; “The desired growing role of arbitration in the field of intellectual property”, de Miquel Montaña Mora; “El arbitraje en el derecho OHADA tras la última reforma”, del profesor Juan Pablo Correa Delcasso; y “Competition arbitration and jurisdictional competition”, de Stefan Rating.

De igual modo, se aborda la cuestión referente a la posible aplicación del art. 6.1 del Convenio Europeo de Derecho Humanos, que reconoce el derecho a un juicio justo, al arbitraje, con la aportación titulada “Basic aspects of the relationship between the right to a fair trial and arbitration in Europe”, de Josep Maria Julià; el tema de la financiación del arbitraje por terceros, que aparece como garante del derecho de acceso a la justicia, con el estudio “Third party funding y arbitraje internacional. El deber de revelación de la existencia de financiación en el procedimien-

to arbitral. Regulación y perspectivas”, de Cristina Soler; la problemática que trae causa de los numerosos laudos CIADI dictados en virtud del Tratado sobre la Carta de la Energía contra España que están siendo objeto de ejecución ante los tribunales de Washington D.C. (USA), esto es, la batalla de *anti-suit injunctions* suscitada por España y las reactivas *anti- anti-suit injunctions* planteadas defensivamente por los ejecutantes ante dichos tribunales, con el trabajo “Una historia de «anti-suit injunctions y anti- anti-suit injunctions» en USA: doble frente de batalla en la ejecución de laudos CIADI”, de Borja Álvarez Sanz; la incidencia de la inteligencia artificial en el arbitraje con el estudio “Inteligencia artificial y la aspiración al juez-robot: desafíos para el mundo del derecho y oportunidad para los usuarios del arbitraje”, de Carlos Valls; la posibilidad del arbitraje sin sede o lugar –como Kleros– con el trabajo “El Evangelio según el metaverso: hacia la utopía del arbitraje descentralizado”, de Héctor Sbert; y la cuestión del arbitraje y la cuestión prejudicial penal, con el estudio “Arbitraje y prejudicialidad penal”, de César Rivera García, en el que analiza el problema de las interferencias que un proceso judicial puede ocasionar sobre un futuro o actual arbitraje con las cuestiones prejudiciales penales, esto es, situaciones en los que la resolución penal tenga una influencia decisiva en la controversia arbitral. El problema es que la Ley de Arbitraje no contiene ninguna disposición específica sobre la prejudicialidad penal (ni tampoco civil) que regule sus efectos o el procedimiento para plantearla o resolverla, por lo que es fundamental conocer la jurisprudencia y, especialmente, las SSTC 55/2022, de 4 de abril, y 79/2022, de 27 de junio.

Por último, quiero referirme al estudio “International arbitration in the shadow of the exequatur following the new case law of the Spanish Constitutional Court”, del profesor Francisco Ramos Romeu, un acertado análisis crítico de las desafortunadas sentencias que en los últimos años dictó el Superior de Tribunal de Madrid en materia arbitral y que tuvieron que ser anuladas, hasta en cinco ocasiones en tres años, por el Tribunal Constitucional. Este efecto “saludable” –en términos del autor– de las sentencias del TC ha devuelto al arbitraje la merecida seguridad y grado

de confiabilidad como método alternativo de resolución de conflictos, que nunca debió haber perdido. Y que así dure por siempre.

En definitiva, como el lector puede comprobar, en esta monografía se formulan nuevos y originales planteamientos sobre temas esenciales del derecho arbitral, y aporta soluciones a muchas de las cuestiones prácticas que nos presenta en arbitraje comercial. Por ello, debemos felicitarnos del esfuerzo que han hecho todos sus autores, bajo la magnífica dirección de dos excelentes árbitros, Christian Herrera Petrus y Miquel Montañá Mora.

Barcelona, 24 de marzo de 2024

Colección Procesal J.M. Bosch Editor

COLECCIÓN DIRIGIDA POR JOAN PICÓ I JUNOY, CATEDRÁTICO DE DERECHO PROCESAL

1. **Los poderes del juez civil en materia probatoria.** Abel LLuch, Xavier y Picó i Junoy, Joan (Dir.), 2003
2. **La pretensión procesal y la tutela judicial efectiva. Hacia una teoría procesal del Derecho.** Guimaraes Ribeiro, Darci, 2004
3. **Problemas actuales de la prueba civil.** Abel LLuch, Xavier y Picó i Junoy, Joan (Directores), 2004
4. **La tutela judicial del crédito. Estudio práctico de los procesos monitorio y cambiario.** Picó i Junoy, Joan y Adan Domènech, Federic, 2005
5. **Aspectos prácticos de la prueba civil.** Abel LLuch, Xavier y Picó i Junoy, Joan (Directores), 2006
6. **La prejudicialidad en el proceso civil.** Reynal Querol, Nuria, 2006
7. **Objeto y Carga de la Prueba Civil.** Abel LLuch, Xavier y Picó i Junoy, Joan (Directores), 2007
8. **Introducción a la probática.** Muñoz Sabaté, Lluís, 2007
9. **La cooperación judicial civil y penal en el ámbito de la Unión Europea: instrumentos procesales.** Incluye CD. Jimeno Bulnes, Mar (Coord.), 2007
10. **El juez y la prueba. Estudio de la errónea recepción del brocardo *iudex iudicare debet secundum allegata et probata, non secundum conscientiam* y su repercusión actual.** Picó i Junoy, Joan, 2007
11. **El interrogatorio de partes (Estudios prácticos sobre los medios de prueba - 1).** Abel LLuch, Xavier y Picó i Junoy, Joan (Directores), 2007
12. **Análisis práctico del juicio de desahucio por falta de pago.** Achón Bruñen, M^a José, 2007
13. **Aspectos problematicos en la valoración de la prueba civil.** Abel LLuch, Xavier y Picó i Junoy, Joan (Directores), 2008
14. **El interrogatorio de testigos (Estudios prácticos sobre los medios de prueba - 2).** Abel LLuch, Xavier y Picó i Junoy, Joan (Directores), 2008
15. **Las costas procesales y las denominadas juras de cuentas. Soluciones a problemas que la LEC silencia.** Achón Bruñen, M^a José, 2008
16. **La ejecución judicial civil y sus alternativas en España y México.** Hernández Bezanilla, Emma del Rosario, 2008
17. **Tratamiento procesal del allanamiento en el Proceso Civil.** Carbonell Tabeni, Joaquín, 2008
18. **El interrogatorio de las partes en la Ley 1/2000, de Enjuiciamiento Civil.** Abel LLuch, Xavier (Dir.), 2008
19. **La ejecución civil privada. Realización por persona o entidad especializada. Estudio del artículo 641 de la LEC.** Cerrato Guri, Elisabet, 2008
20. **La ejecución hipotecaria.** Adan Domènech, Federic, 2008
21. **La prueba pericial (Estudios prácticos sobre los medios de prueba - 3).** Abel LLuch, Xavier y Picó i Junoy, Joan (Directores), 2009
22. **La prueba documental (Estudios prácticos sobre los medios de prueba - 4).** Abel LLuch, Xavier y Picó i Junoy, Joan (Directores), 2010
23. **La audiencia previa.** Abel LLuch, Xavier y Picó i Junoy, Joan (Directores), 2010
24. **Las garantías constitucionales del proceso (2ª edición).** Picó i Junoy, Joan, 2011
25. **Los delitos semipúblicos y privados. Aspectos sustantivos y procesales.** Libano Beristain, Arantza, 2011

26. **La prueba electrónica (Estudios prácticos sobre los medios de prueba - 5).** Abel LLuch, Xavier y Picó i Junoy, Joan (Directores), 2011
27. **El aprendizaje del Derecho Procesal. Nuevos retos de la enseñanza universitaria.** Joan Picó (Dir.), 2011
28. **La aplicación de la Teoría del Caso y la Teoría del Delito en el Proceso Penal Acusatorio.** Benavente Chorres, Hesbert, 2011
29. **El aseguramiento de la prueba en el proceso civil y penal.** Gil Vallejo, Beatriz, 2011
30. **La prueba de reconocimiento judicial (Estudios prácticos sobre los medios de prueba - 6).** Abel LLuch, Xavier y Picó i Junoy, Joan (Directores), 2012
31. **La investigación judicial y el control de convencionalidad en el proceso penal: Concepto y modalidades.** Benavente Chorres, Hesbert, 2012
32. **Derecho probatorio.** Abel Lluch, Xavier, 2012
33. **Técnica procesal. 25 años de estudios forenses.** Muñoz Sabaté, Lluís, 2012
34. **El principio de la buena fe procesal (2ª edición).** Picó i Junoy, Joan, 2012
35. **La ejecución del laudo y su anulación. Estudio del artículo 45 LA.** Ripol, Ignacio, 2013
36. **La desnaturalización del proceso.** Sánchez Álvarez, Eduardo, 2013
37. **La liquidación de cargas en el proceso de ejecución civil.** Sabater Sabaté, Josep Maria, 2013
38. **La adhesión al recurso de apelación civil.** Rodríguez Camacho, Nuria, 2013
39. **Principios y garantías procesales. Liber amicorum en homenaje a la profesora Mª Victoria Berzosa Francos.** Picó i Junoy, Joan (Dir.), 2013
40. **El secreto profesional del abogado en el proceso civil.** Andino López, Juan Antonio, 2014
41. **Inspecciones, registros e intervenciones corporales en el proceso penal.** Duart Albiol, Juan José, 2014
42. **Las intervenciones telefónicas en el proceso penal.** Casanova Martí, Roser, 2014
43. **El principio de audiencia.** Alfaro Valverde, Luis Genaro, 2014
44. **Las diligencias policiales y su valor probatorio.** González i Jiménez, Albert, 2014
45. **La suspensión de los juicios orales.** Pesqueira Zamora, Mª Jesús, 2015
46. **El desistimiento en la Ley de Enjuiciamiento Civil.** Rueda Fonseca, María del Socorro, 2015
47. **La construcción de los interrogatorios desde la teoría del caso.** Benavente Chorres, Hesbert, 2015
48. **Nuevos horizontes del Derecho Procesal. Libro-Homenaje al Prof. Ernesto Pedraz Penalva.** Jimeno Bulnes, Mar y Pérez Gil, Julio (Coords.), 2016
49. **La cuestión prejudicial europea. Planteamiento y competencia del Tribunal de Justicia.** Soca Torres, Isaac, 2016
50. **La acción rescisoria concursal.** Huelmo Regueiro, Josefina, 2016
51. **Aproximación legislativa versus reconocimiento mutuo en el desarrollo del espacio judicial europeo: una perspectiva multidisciplinar.** Jimeno Bulnes, Mar (Dir.), 2016
52. **Las excepciones materiales en el proceso civil.** De Miranda Vázquez, Carlos, 2016
53. **La venta judicial de inmuebles.** Sabater Sabaté, Josep Maria, 2017
54. **La prueba en el proceso penal. A la luz de la jurisprudencia del Tribunal Supremo, Tribunal Constitucional y Tribunal Europeo de Derechos Humanos.** De Aguilar Gualda, Salud, 2017
55. **Lingüística procesal: estrategias discursivas en los juicios españoles.** Torres Álvarez, José, 2017
56. **La LEC práctica en fichas.** Adan Domènech, Federic, 2017

57. **Peritaje y prueba pericial.** Picó i Junoy, Joan (Dir.), 2017
58. **La LEC práctica en fichas.** Segunda Edición. Adan Domènech, Federic, 2018
59. **La personación procesal ante el juzgado de instrucción y de menores.** Valdivielso García, Yolanda, 2018
60. **La preparación del proceso civil: las diligencias preliminares.** Castrillo Santamaría, Rebeca, 2018
61. **Problemática actual de los procesos de familia. Especial atención a la prueba.** Picó i Junoy, Joan y Abel Lluch, Xavier (Dir.), 2018
62. **La subasta concursal.** Huerta García, Rafael, 2019
63. **Tribunal Constitucional y fines de la prisión provisional. Evolución de la prisión provisional en España.** Alonso Fernández, José Antonio, 2019
64. **La aplicación práctica de la segunda oportunidad: problemas y respuestas.** Puigcerver Asor, Carlos y Adan Domenech, Federico, 2019
65. **Internamientos psiquiátricos y por razones de salud pública. Aspectos civiles, administrativos y penales.** Pérez Losa, Lluís, 2019
66. **La Prueba Digital en el proceso judicial. Ámbito civil y penal.** De Aguilar Gualda, Salud, 2019
67. **La prueba en acción. Estrategias procesales en materia probatoria.** Picó i Junoy, Joan (Dir.), 2019
68. **Piero Calamandrei: Vida y obra. Contribución para el estudio del proceso civil.** Cruz e Tucci, José Rogério, 2019
69. **El fin de las cláusulas abusivas hipotecarias en la Ley de Crédito Inmobiliario y en la jurisprudencia del TS y TJUE.** Adan Domenech, Federico. 2020
70. **La prueba pericial a examen. Propuestas de *lege ferenda*.** Picó i Junoy, Joan (Dir.), 2020
71. **Proceso y Principios. Una aproximación a los Principios Procesales.** Ríos Muñoz, Luis Patricio, 2020
72. **Del sumario como fase a la instrucción como proceso penal. Reflexiones de *lege lata* y propuestas de *lege ferenda*.** Libano Beristain, Arantza, 2020
73. **La segunda oportunidad de personas naturales en el Real Decreto Legislativo 1/2020, de 5 de mayo, por el que se aprueba el texto refundido de la Ley Concursal.** Puigcerver Asor, Carlos y Adan Domenech, Federico, 2021
74. **La pragmática de la imputación penal.** Benavente Chorres, Hesbert, 2021
75. **El testimonio como prueba. Una reconstrucción teórica y unitaria de la prueba testimonial.** González Coulon, María de los Ángeles, 2021
76. **Reflexión contemporánea sobre la cosa juzgada. Comparación entre modelos de Civil Law y Common Law.** Ezurmendia Álvarez, Jesús, 2021
77. **La prueba a debate. Diálogos hispano-cubanos.** Picó i Junoy, Joan; Mendoza Díaz, Juan; Mantecón Ramos, Ariel (Dir.), 2021
78. **La nueva configuración del secreto profesional del abogado.** Andino López, Juan Antonio, 2021
79. **La enseñanza del derecho en tiempos de crisis: nuevos retos docentes del Derecho procesal.** Picó i Junoy, Joan; Pérez Daudí, Vicente; Navarro Villanueva, Carmen y Cerrato Guri, Elisabet (Dir.), 2021
80. **La conducta procesal de las partes.** González Carvajal, Jorge I., 2021
81. **La evolución del derecho procesal a la luz de *Justicia* (40 años de historia).** Picó i Junoy, Joan, 2021
82. **Principios de Justicia Civil.** Ezurmendia Álvarez, Jesús (Dir.), 2022
83. **Derecho Judicial. El derecho de creación judicial a la luz del siglo XXI.** de Porres Ortiz, Eduardo; C. Sosa, Jordan (Dir.), 2022
84. **La procura a juicio.** Fernández Galarreta, Fco. Javier, 2022

85. **Tratamiento judicial de los hombres violentos de género: análisis *lege data* y propuestas de mejora *lege ferenda*.** Ordeñana Gezuraga, Ixusko, 2022
86. **Nuevas perspectivas sobre los medios de prueba.** González Coulon, María de los Ángeles, 2022
87. **Estrategias procesales en materia probatoria. La prueba en acción (II).** Munné Catarina, Frederic y de Miranda Vázquez, Carlos (Dir.), 2022
88. **La justicia de paz: nuevos tiempos, ¿nuevas (infra)estructuras? Disquisiciones ante la creación de las Oficinas de Justicia en los municipios en lugar de los Juzgados de Paz.** Ordeñana Gezuraga, Ixusko, 2023
89. **La segunda oportunidad de las personas naturales. En el Real Decreto Legislativo 1/2020, de 5 de mayo, por el que se aprueba el texto refundido de la Ley Concursal, tras la reforma de la Ley 16/2022.** Puigcerver Asor, Carlos, Adán Domènech, Federico, Azpeitia Alonso, Idoia, Sierra Sánchez, Zayda, 2023
90. **Aspectos críticos del Derecho procesal. Diálogos hispano-italianos en homenaje al Profesor Angelo Dondi.** Picó i Junoy, Joan (Dir.), 2023
91. **Los métodos y sistemas de la teoría del delito.** Benavente Chorres, Hesbert, 2023
92. **La LEC práctica en fichas.** Tercera Edición. Adan Domènech, Federic, 2024
93. **La aplicación de la Teoría del Caso y la Teoría del Delito en el Proceso Penal Acusatorio.** Segunda Edición. Benavente Chorres, Hesbert, 2024
94. **Arbitraje comercial: nuevas tendencias y oportunidades.** Herrera Petrus, Christian y Montaña Mora, Miquel (Coords.), 2024