

COLECCIÓN DE DERECHO DEL CONSUMO

Directoras:

SILVIA DÍAZ ALABART
Catedrática de Derecho de civil
Universidad Complutense de Madrid

MARÍA TERESA CARRANCHO HERRERO
Profesora titular acreditada a cátedra
Universidad de Burgos

**EL ACUERDO NOVATORIO SOBRE
LA CLÁUSULA SUELO DEL
PRÉSTAMO HIPOTECARIO.
UN ANÁLISIS DESDE LA DIRECTIVA
93/13/CE DE CLÁUSULAS ABUSIVAS**

Manuel Jesús Marín López

*Catedrático de Derecho Civil
Universidad de Castilla-La Mancha*

REUS
EDITORIAL

Madrid, 2019

Estudio realizado dentro del Proyecto de Investigación PGC2018-098683-B-I00,
del Ministerio de Ciencia, Innovación y Universidades
(«Protección de consumidores y riesgo de exclusión social»),
que dirigen los Profs. Ángel Carrasco Perera y Encarna Cordero Lobato.

© Editorial Reus, S. A.
C/Rafael Calvo, 18, 2º C – 28010 Madrid
Teléfonos: (34) 91 521 36 19 – (34) 91 522 30 54
Fax: (34) 91 445 11 26
reus@editorialreus.es
www.editorialreus.es

1.ª edición REUS, S.A. (2019)
ISBN: 978-84-290-2149-3
Depósito Legal: M 21383-2019
Diseño de portada: María Lapor
Impreso en España
Printed in Spain

Imprime: Talleres Editoriales Cometa, S. A.
Ctra. Castellón, km 3,400 – 50013 Zaragoza

Ni Editorial Reus, ni los Directores de Colección de ésta, responden del contenido de los textos impresos, cuya originalidad garantizan los autores de los mismos. Cualquier forma de reproducción, distribución, comunicación pública o transformación de esta obra sólo puede ser realizada con la autorización expresa de Editorial Reus, salvo excepción prevista por la ley. Fotocopiar o reproducir ilegalmente la presente obra es un delito castigado con cárcel en el vigente Código penal español.

ÍNDICE

I. OBJETO DEL TRABAJO.....	7
II. EL SUPUESTO DE HECHO SOMETIDO A CONTROVERSIA Y EL CONTENIDO DEL «DOCUMENTO PRIVADO»	13
III. DOCTRINA DEL TRIBUNAL SUPREMO SOBRE LA VALIDEZ DEL ACUERDO TRANSACCIONAL O NOVATORIO. EN PARTICULAR, LA STS 205/2018, DE 11 DE ABRIL DE 2018	19
IV. LAS CLÁUSULAS DEL ACUERDO NOVATORIO O TRANSACCIONAL, ¿SON CLÁUSULAS PREDISPUESAS NO NEGOCIADAS INDIVIDUALMENTE EN CONTRATOS CON CONSUMIDORES?.....	29
V. LA CALIFICACIÓN DEL ACUERDO COMO TRANSACCIÓN O NOVACIÓN Y SUS CONSECUENCIAS JURÍDICAS.....	31
VI. SOBRE SI LA CLÁUSULA REDACTADA A MANO Y FIRMADA POR EL PRESTATARIO EN EL «DOCUMENTO PRIVADO» ES UNA CLÁUSULA PREDISPUESA NO NEGOCIADA INDIVIDUALMENTE (ART. 3.2 DE LA DIRECTIVA 93/13/CE)	37
VII. SOBRE LA VALIDEZ DE LA CLÁUSULA DEL «DOCUMENTO PRIVADO» QUE AFIRMA QUE EL PRESTATARIO «CONOCE», «ENTIENDE», «COMPRENDE» Y/O «ACEPTA» EL SIGNIFICADO Y CONTENIDO DE LAS CLÁUSULAS.....	43

VIII. LA POSIBLE NULIDAD DE LAS CLÁUSULAS DEL «DOCUMENTO PRIVADO» DEBIDO A LA NULIDAD POR FALTA DE TRANSPARENCIA DE LA CLÁUSULA SUELO DEL CONTRATO DE PRÉSTAMO ORIGINAL. PRINCIPIO DE EFECTIVIDAD DE LA DIRECTIVA, EFECTO NO VINCULANTE DE LA CLÁUSULA ABUSIVA Y EFECTO DISUASORIO (ARTS. 6.1 Y 7.1 DE LA DIRECTIVA 93/13/CE).....	47
IX. SI EL ACUERDO ENTRE LAS PARTES ES UNA TRANSACCIÓN, ¿CUÁL ES EL «OBJETO PRINCIPAL DEL CONTRATO», A LOS EFECTOS DEL ART. 4.2 DE LA DIRECTIVA 93/13/CE?	63
X. EL CONTROL DE VALIDEZ DE LA CLÁUSULA DEL «DOCUMENTO PRIVADO» QUE FIJA EL INTERÉS REMUNERATORIO: EL CONTROL DE TRANSPARENCIA MATERIAL (ART. 4.2 DE LA DIRECTIVA 93/13/CE).....	69
1. La información que el prestatario debe conocer para que la cláusula supere el control de transparencia	69
2. La prueba de que el consumidor conocía la información necesaria para que la cláusula sea transparente.....	83
XI. EL CONTROL DE VALIDEZ DE LA CLÁUSULA DE RENUNCIA AL EJERCICIO DE DERECHOS INCLUIDA EN EL «DOCUMENTO PRIVADO».....	89
1. El control de incorporación de la cláusula de renuncia (art. 5 de la Directiva 93/13/CE).....	91
2. El control de transparencia material de la cláusula de renuncia (art. 4.2 de la Directiva 93/13/CE)	96
3. El control de contenido de la cláusula de renuncia (art. 3.1 y Anexo 1.q) de la Directiva 93/13/CE)	103
XII. CUESTIÓN JUDICIAL ANTE EL TRIBUNAL DE JUSTICIA DE LA UNIÓN EUROPEA: PREGUNTAS QUE PUEDEN FORMULARSE	113
Pregunta 1	113
Pregunta 2.	115
Pregunta 3	117
Pregunta 4.....	119
Pregunta 5.....	121
Pregunta 6.....	123
Pregunta 7	126
Pregunta 8	127

Pregunta 9	128
Pregunta 10	130
ANEXO I. SENTENCIA DEL TRIBUNAL SUPREMO (SALA 1ª) 216/2018 DE 11 DE ABRIL DE 2018	133
ANEXO II. AUTO 63/2018, DEL JUZGADO DE PRIMERA INSTAN- CIA E INSTRUCCIÓN N° 3 DE TERUEL, DE 26 DE JUNIO DE 2018	141
ANEXO III. AUTO DEL JUZGADO DE PRIMERA INSTANCIA N° 6 DE ALBACETE, DE 2 DE OCTUBRE DE 2018	157
ANEXO IV. AUTO 584/2018, DE LA AUDIENCIA PROVINCIAL DE ZARAGOZA (SECC. 5ª), DE 12 DE DICIEMBRE DE 2018	175