

## TEMA 16

### ASPECTOS NORMATIVOS DESTACADOS DE LA TITULIZACIÓN

Ángel Almoguera Gómez

Notario

Jorge Prades López

Notario

|     |                                                                                                                                                                                                  |    |
|-----|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|----|
| I.  | Origen económico-financiero del proceso: concepto y beneficios derivados del mismo. ....                                                                                                         | 18 |
| 1.  | EVOLUCIÓN DE SU REGULACIÓN LEGAL EN ESPAÑA: ESTADO DE LA CUESTIÓN ...                                                                                                                            | 20 |
| A)  | <i>Los antecedentes remotos: de la movilización de los préstamos hipotecarios en nuestra legislación hipotecaria a los primeros «títulos hipotecarios del Banco Hipotecario de España»</i> ..... | 20 |
| B)  | <i>Los antecedentes próximos en la regulación del mercado hipotecario en 1981: «cédulas, bonos y participaciones hipotecarias (PH)»</i> .....                                                    | 23 |
| a)  | ¿Existe verdadera cesión del préstamo hipotecario en la emisión de participaciones? .....                                                                                                        | 24 |
| b)  | ¿Por qué mediante participaciones hipotecarias no puede lograrse una emisión suficientemente amplia y homogénea para ser negociada en mercado secundario? .....                                  | 26 |
| C)  | <i>La titulización hipotecaria propiamente dicha: los bonos de titulización hipotecaria (BTH)</i> .....                                                                                          | 27 |
| D)  | <i>El recorrido legislativo hacia la titulización de cualquier activo: los bonos de titulización de activos (BTA). La novedad de los «Certificados de Transmisión de Hipoteca» (CTH)</i> .....   | 29 |
| II. | Primer elemento clave: el negocio jurídico de la cesión de los derechos al Fondo de Titulización .....                                                                                           | 33 |
| 1.  | PLANTEAMIENTO .....                                                                                                                                                                              | 33 |
| 2.  | LOS RIESGOS DE UNA SITUACIÓN DE CRISIS DEL CEDENTE PARA EL PROCESO DE TITULIZACIÓN: LA LEY 22/2003, DE 9 DE JULIO, CONCURSAL, EN VIGOR EL DÍA 1 DE SEPTIEMBRE DE 2004 .....                      | 34 |
| 3.  | LA CESIÓN DE CRÉDITOS EN NUESTRO DERECHO COMÚN: EL MOMENTO DE LA TRANSFERENCIA DE SU TITULARIDAD Y LA PROTECCIÓN AL CESIONARIO .....                                                             | 38 |
| 4.  | PARTICULARIDADES DE LA CESIÓN DE CRÉDITOS A UN FONDO DE TITULIZACIÓN: ELEMENTOS PERSONALES, REALES Y FORMALES. LA PROTECCIÓN AL CESIONARIO .....                                                 | 45 |
| 5.  | EL «RÉGIMEN DE DETERMINADAS CESIONES DE CRÉDITO». PREVISTO EN LA DA 3ª DE LA LEY 1/1999, DE 5 DE ENERO, REGULADORA DE LAS ENTIDADES DE                                                           |    |

|                                                                                                                                                                       |     |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| CAPITAL-RIESGO Y SU EXTENSIÓN A LOS CRÉDITOS DE LAS ADMINISTRACIONES PÚBLICAS EN LA LEY DE MEDIDAS DE REFORMA DEL SISTEMA FINANCIERO. LAS CÉDULAS TERRITORIALES ..... | 57  |
| III. Segundo elemento clave: el Fondo de Titulización (vehículo intermedio o SPV) .....                                                                               | 60  |
| 1. SU CONTROVERTIDA NATURALEZA JURÍDICA .....                                                                                                                         | 60  |
| 2. LA CONSTITUCIÓN DEL FONDO DE TITULIZACIÓN (FT) .....                                                                                                               | 66  |
| A) <i>Autorización por la CNMV</i> .....                                                                                                                              | 66  |
| B) <i>Otorgamiento de la escritura pública de constitución del FT</i> .....                                                                                           | 67  |
| 3. EL BALANCE DEL FONDO DE TITULIZACIÓN .....                                                                                                                         | 69  |
| 4. EXTINCIÓN DEL FONDO .....                                                                                                                                          | 72  |
| IV. Agentes intervinientes necesarios y sus relaciones: la Sociedad Gestora de los FT, los bonistas, la entidad cedente y la agencia de calificación .....            | 75  |
| 1. LA SOCIEDAD GESTORA DE LOS FT .....                                                                                                                                | 75  |
| A) <i>Configuración societaria</i> .....                                                                                                                              | 75  |
| B) <i>Funciones de la Sociedad Gestora (SG)</i> .....                                                                                                                 | 76  |
| C) <i>Delegación, renuncia y sustitución de la SG</i> .....                                                                                                           | 78  |
| 2. LA SOCIEDAD GESTORA Y LOS BONISTAS .....                                                                                                                           | 79  |
| 3. LA ENTIDAD CEDENTE: LA FUNCIÓN DE GESTIÓN/ADMINISTRACIÓN .....                                                                                                     | 81  |
| 4. LA CALIFICACIÓN CREDITICIA O RATING DE UNA EMISIÓN DE TITULIZACIÓN ...                                                                                             | 85  |
| V. Agentes intervinientes secundarios: entidades colocadoras/aseguradoras de la emisión y entidades de mejora crediticia .....                                        | 87  |
| 1. ENTIDADES COLOCADORAS Y ASEGURADORAS DE LA EMISIÓN .....                                                                                                           | 87  |
| 2. LAS ENTIDADES DE MEJORA CREDITICIA .....                                                                                                                           | 88  |
| VI. Activos resultantes (mercado de capitales): los bonos de titulización .....                                                                                       | 89  |
| 1. NOCIÓN, COLOCACIÓN Y CIRCULACIÓN DE LOS BONOS .....                                                                                                                | 90  |
| 2. VIDA FINANCIERA DE LOS BT .....                                                                                                                                    | 91  |
| 3. ESBOZO DE SU FISCALIDAD .....                                                                                                                                      | 92  |
| VII. A modo de observaciones .....                                                                                                                                    | 93  |
| BIBLIOGRAFÍA .....                                                                                                                                                    | 95  |
| ANEXO UNO: Esquema del proceso de Titulización .....                                                                                                                  | 98  |
| ANEXO DOS: Una aproximación contable al proceso .....                                                                                                                 | 99  |
| ANEXO TRES: Cuadro comparativo títulos hipotecarios. Títulos de mercado hipotecario. Elaboración propia .....                                                         | 102 |
| ANEXO CUATRO: Glosario de términos .....                                                                                                                              | 104 |

TEMA 17

**LA CONTRATACIÓN ELECTRÓNICA: MODERNIDAD Y  
SEGURIDAD JURÍDICA**

*Ana López-Monís Gallego*

Notario

*Francisco Javier García Más*

Notario. Letrado Adscrito a la Dirección General de los Registros y del  
Notariado

|      |                                                                                                                   |     |
|------|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| I.   | Introducción .....                                                                                                | 110 |
| II.  | La contratación electrónica en la Directiva de Comercio electrónico .....                                         | 111 |
| III. | Los contratos electrónicos en la Ley Española de Comercio electrónico .....                                       | 116 |
|      | 1. PLANTEAMIENTO GENERAL. CONCEPTO DE LOS CONTRATOS ELECTRÓNICOS ..                                               | 116 |
|      | 2. APLICACIÓN DEL ORDENAMIENTO JURÍDICO .....                                                                     | 119 |
|      | 3. CONTRATOS EXCLUIDOS .....                                                                                      | 121 |
|      | 4. EL PROCESO DE LA CONTRATACIÓN ELECTRÓNICA .....                                                                | 125 |
|      | 5. LA LEY APLICABLE .....                                                                                         | 128 |
|      | 6. LA PRUEBA .....                                                                                                | 128 |
|      | 7. EL LUGAR DE CELEBRACIÓN .....                                                                                  | 130 |
|      | 8. MOMENTO DE CELEBRACIÓN DEL CONTRATO. LA CONTRATACIÓN ENTRE AU-<br>SENTES .....                                 | 131 |
|      | 9. INTERVENCIÓN DE TERCEROS DE CONFIANZA .....                                                                    | 138 |
| IV.  | Una breve remisión a la Ley de Comercio electrónico de UNCI-<br>TRAL .....                                        | 141 |
| V.   | Anexo. Texto de la Comisión General de Codificación de la Ley de<br>Comercio Electrónico .....                    | 143 |
|      | BORRADOR DE ANTEPROYECTO DE LEY DE SERVICIOS DE LA SOCIEDAD DE LA<br>INFORMACIÓN Y DE COMERCIO ELECTRÓNICO .....  | 144 |
|      | A) <i>Exposición de motivos</i> .....                                                                             | 144 |
|      | B) <i>Título I. Objeto y ámbito de aplicación</i> .....                                                           | 146 |
|      | C) <i>Título II. Principios generales</i> .....                                                                   | 148 |
|      | D) <i>Título III. Estatuto de los prestadores de servicios consistentes en la<br/>comunicación de datos</i> ..... | 149 |
|      | E) <i>Título IV. Régimen aplicable a los prestadores de servicios operativos<br/>de intermediación</i> .....      | 151 |
|      | F) <i>Título V. Comunicaciones publicitarias y promocionales por vía<br/>electrónica</i> .....                    | 154 |
|      | G) <i>Título VI. Contratación por vía electrónica</i> .....                                                       | 155 |
|      | a) Capítulo Primero. Disposiciones generales .....                                                                | 155 |
|      | b) Capítulo segundo. Contratación con consumidores .....                                                          | 155 |
|      | c) Capítulo Tercero. Contratos excluidos .....                                                                    | 157 |
|      | H) <i>Título VII. Códigos de conducta</i> .....                                                                   | 157 |

|                                                     |     |
|-----------------------------------------------------|-----|
| I) <i>Título VIII. Cooperación y control</i> .....  | 158 |
| J) <i>Título IX. Infracciones y sanciones</i> ..... | 160 |
| K) <i>Disposición final primera</i> .....           | 162 |
| L) <i>Disposición final segunda</i> .....           | 162 |

## TEMA 18

**EL CONTRATO DE ARRENDAMIENTO FINANCIERO***José Justo Navarro Chinchilla*

Notario

|                                                                                                |     |
|------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| I. El contrato de arrendamiento financiero mobiliario .....                                    | 166 |
| 1. INTRODUCCIÓN .....                                                                          | 166 |
| A) <i>Concepto</i> .....                                                                       | 166 |
| B) <i>Clases</i> .....                                                                         | 167 |
| C) <i>Orígenes y desarrollo</i> .....                                                          | 169 |
| a) <i>Motivos de índole fiscal</i> .....                                                       | 170 |
| b) <i>Motivos de índole económica</i> .....                                                    | 171 |
| c) <i>Motivos de índole jurídica</i> .....                                                     | 172 |
| d) <i>Motivos de índole contable</i> .....                                                     | 172 |
| 2. EL LEASING EN EL DERECHO COMPARADO .....                                                    | 173 |
| A) <i>El leasing en los Estados Unidos de América</i> .....                                    | 173 |
| B) <i>El leasing en Alemania</i> .....                                                         | 175 |
| C) <i>El leasing en Francia</i> .....                                                          | 177 |
| D) <i>El leasing en Italia</i> .....                                                           | 178 |
| E) <i>El leasing en Bélgica</i> .....                                                          | 180 |
| F) <i>El leasing en Portugal</i> .....                                                         | 181 |
| G) <i>La configuración del leasing en el Convenio Internacional del Unidroit de 1988</i> ..... | 182 |
| 3. EL LEASING EN ESPAÑA .....                                                                  | 184 |
| A) <i>Evolución legislativa</i> .....                                                          | 185 |
| B) <i>Análisis jurisprudencial</i> .....                                                       | 192 |
| C) <i>Doctrina de la Dirección General de Registros y del Notariado</i> .....                  | 201 |
| 4. NATURALEZA JURÍDICA .....                                                                   | 202 |
| A) <i>El leasing como préstamo de dinero</i> .....                                             | 202 |
| B) <i>El leasing como negocio fiduciario</i> .....                                             | 203 |
| C) <i>El leasing como venta a plazos</i> .....                                                 | 204 |
| D) <i>El leasing como arrendamiento</i> .....                                                  | 205 |
| E) <i>El leasing como negocio atípico</i> .....                                                | 207 |
| F) <i>El leasing como contrato típico</i> .....                                                | 209 |
| G) <i>El leasing como contrato conexo</i> .....                                                | 210 |
| H) <i>El leasing en la jurisprudencia</i> .....                                                | 211 |
| I) <i>Reflexiones personales</i> .....                                                         | 211 |
| 5. ELEMENTOS Y CONTENIDO .....                                                                 | 213 |

|                                                                                                                                                                                                                                                                                       |     |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| A) Elementos .....                                                                                                                                                                                                                                                                    | 213 |
| a) Elementos personales .....                                                                                                                                                                                                                                                         | 213 |
| a') El arrendador financiero .....                                                                                                                                                                                                                                                    | 213 |
| b') El usuario .....                                                                                                                                                                                                                                                                  | 214 |
| c') Reflexiones ante el posible incumplimiento de la norma que se reserva la formalización de los contratos de arrendamiento financiero a Entidades Financieras, y que impone al usuario la obligación de afectar el bien a una actividad empresarial, industrial o profesional ..... | 215 |
| b) Elementos reales .....                                                                                                                                                                                                                                                             | 216 |
| a') El objeto .....                                                                                                                                                                                                                                                                   | 216 |
| b') Referencia a la situación del bien dado en arrendamiento ante un procedimiento de ejecución universal .....                                                                                                                                                                       | 216 |
| c') El precio y los plazos .....                                                                                                                                                                                                                                                      | 217 |
| c) Elementos formales .....                                                                                                                                                                                                                                                           | 218 |
| B) Contenido .....                                                                                                                                                                                                                                                                    | 219 |
| a) Cláusula que exonera de responsabilidad a la sociedad de leasing, por no entregar al usuario el bien, en el lugar y tiempo convenidos .....                                                                                                                                        | 219 |
| b) Cláusula que exonera a la sociedad arrendadora por defecto o vicios ocultos del bien arrendado .....                                                                                                                                                                               | 220 |
| c) El ejercicio de las acciones .....                                                                                                                                                                                                                                                 | 223 |
| a') Acciones a ejercitar .....                                                                                                                                                                                                                                                        | 223 |
| a'') Resolución de la compraventa por el arrendatario por subrogación convencional .....                                                                                                                                                                                              | 223 |
| b'') La resolución <i>ex iure proprio</i> .....                                                                                                                                                                                                                                       | 223 |
| b') La figura del litisconsorcio pasivo necesario .....                                                                                                                                                                                                                               | 224 |
| d) Cláusula por la que el usuario soporta el riesgo del deterioro o perecimiento de los bienes .....                                                                                                                                                                                  | 224 |
| e) La cláusula en virtud de la cual, la falta de pago de algún plazo justifica la resolución del contrato y el vencimiento anticipado del mismo .....                                                                                                                                 | 225 |
| II. Arrendamiento financiero inmobiliario .....                                                                                                                                                                                                                                       | 227 |
| 1. INTRODUCCIÓN .....                                                                                                                                                                                                                                                                 | 227 |
| 2. ELEMENTO OBJETIVO DEL ARRENDAMIENTO FINANCIERO .....                                                                                                                                                                                                                               | 227 |
| A) <i>Requisitos generales del objeto</i> .....                                                                                                                                                                                                                                       | 227 |
| B) <i>Requisitos especiales del objeto</i> .....                                                                                                                                                                                                                                      | 228 |
| C) <i>La aptitud de los bienes futuros para ser objeto del contrato</i> .....                                                                                                                                                                                                         | 231 |
| 3. PUBLICIDAD REGISTRAL .....                                                                                                                                                                                                                                                         | 234 |
| III. El lease-back .....                                                                                                                                                                                                                                                              | 238 |
| 1. INTRODUCCIÓN .....                                                                                                                                                                                                                                                                 | 238 |
| 2. EL LEASE-BACK EN EL DERECHO COMPARADO .....                                                                                                                                                                                                                                        | 239 |
| A) <i>El lease-back en Estados Unidos</i> .....                                                                                                                                                                                                                                       | 239 |
| B) <i>El lease-back en Europa</i> .....                                                                                                                                                                                                                                               | 240 |

|                                                                    |     |
|--------------------------------------------------------------------|-----|
| a) En Francia .....                                                | 240 |
| b) En Italia .....                                                 | 240 |
| 3. EL LEASE BACK EN ESPAÑA .....                                   | 240 |
| A) <i>El lease-back y la venta en garantía</i> .....               | 241 |
| B) <i>El lease-back y la prohibición del pacto comisorio</i> ..... | 242 |

## TEMA 19

### CONTRATOS DE AFIANZAMIENTO Y GARANTÍAS A PRIMER REQUERIMIENTO

*Juan Pablo Sánchez Eguinoa*  
Notario

|                                                                                                                              |     |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| I. Introducción .....                                                                                                        | 246 |
| II. El afianzamiento mercantil .....                                                                                         | 248 |
| 1. FIANZA CIVIL Y FIANZA MERCANTIL: CALIFICACIÓN Y CARACTERES DE LA FIANZA<br>MERCANTIL .....                                | 248 |
| A) <i>Calificación</i> .....                                                                                                 | 248 |
| B) <i>Caracteres</i> .....                                                                                                   | 249 |
| a) <i>Accesoriedad</i> .....                                                                                                 | 249 |
| b) <i>El problema de la subsidiariedad</i> .....                                                                             | 253 |
| 2. TIPOS DE AFIANZAMIENTO MERCANTIL .....                                                                                    | 258 |
| 3. ELEMENTOS DE LA FIANZA MERCANTIL .....                                                                                    | 260 |
| A) <i>Sujetos</i> .....                                                                                                      | 260 |
| a) <i>Intervinientes</i> .....                                                                                               | 260 |
| b) <i>Capacidad</i> .....                                                                                                    | 262 |
| B) <i>Objeto</i> .....                                                                                                       | 266 |
| a) <i>Definición</i> .....                                                                                                   | 266 |
| b) <i>La llamada fianza omnibus</i> .....                                                                                    | 267 |
| C) <i>Forma</i> .....                                                                                                        | 272 |
| a) <i>Consideraciones generales</i> .....                                                                                    | 272 |
| b) <i>Formalización bajo condiciones generales de contrata-<br/>ción. El fiador como consumidor: cláusulas abusivas</i> .... | 273 |
| 4. EFECTOS DEL AFIANZAMIENTO MERCANTIL .....                                                                                 | 275 |
| A) <i>Efectos entre acreedor y fiador</i> .....                                                                              | 275 |
| B) <i>Efectos entre deudor y fiador</i> .....                                                                                | 276 |
| C) <i>Efectos entre fiadores: cofianza</i> .....                                                                             | 276 |
| 5. EXTINCIÓN DEL AFIANZAMIENTO MERCANTIL: ESPECIALIDADES .....                                                               | 278 |
| A) <i>El artículo 442 del Código de Comercio</i> .....                                                                       | 278 |
| B) <i>Modificaciones estructurales y disolución de sociedades</i> .....                                                      | 279 |
| C) <i>Quiebra del afianzado</i> .....                                                                                        | 280 |
| III. Las garantías a primera demanda o a primer requerimiento .....                                                          | 281 |
| 1. CONSIDERACIONES PREVIAS .....                                                                                             | 281 |
| 2. CONTRATO AUTÓNOMO DE GARANTÍA Y GARANTÍA A PRIMER REQUERIMIENTO ..                                                        | 282 |

|                                                                                       |     |
|---------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| A) <i>Planteamiento de la cuestión</i> .....                                          | 282 |
| B) <i>El contrato autónomo de garantía: admisibilidad en el derecho español</i> ..... | 284 |
| a) Origen de la figura .....                                                          | 284 |
| b) Concepto .....                                                                     | 285 |
| c) Naturaleza jurídica .....                                                          | 288 |
| C) <i>Posición de la jurisprudencia</i> .....                                         | 290 |
| D) <i>Diferencia con figuras afines</i> .....                                         | 292 |
| a) Garantía a primer requerimiento y fianza .....                                     | 292 |
| b) Diferencias con el seguro de caución .....                                         | 294 |
| c) Relación con el crédito documentario .....                                         | 297 |
| d) Garantía a primer requerimiento y aval cambiario .....                             | 299 |
| 3. ELEMENTOS DE LA GARANTÍA A PRIMER REQUERIMIENTO .....                              | 300 |
| A) <i>Introducción aclaratoria</i> .....                                              | 300 |
| B) <i>Sujetos</i> .....                                                               | 300 |
| a) Intervinientes .....                                                               | 300 |
| b) Carácter unilateral .....                                                          | 303 |
| c) El beneficiario .....                                                              | 303 |
| d) El garante .....                                                                   | 304 |
| e) El ordenante .....                                                                 | 306 |
| C) <i>Objeto</i> .....                                                                | 307 |
| D) <i>Forma</i> .....                                                                 | 309 |
| 4. EFECTOS DEL CONTRATO .....                                                         | 311 |
| A) <i>Introducción</i> .....                                                          | 311 |
| B) <i>Efectos respecto del beneficiario</i> .....                                     | 312 |
| a) Introducción .....                                                                 | 312 |
| b) Formulación de la reclamación .....                                                | 313 |
| c) Aportación de documentos complementarios .....                                     | 314 |
| d) Cuantía de la reclamación .....                                                    | 316 |
| e) Plazo para reclamar .....                                                          | 316 |
| C) <i>Efectos para el garante</i> .....                                               | 318 |
| a) Generalidades .....                                                                | 318 |
| b) El pago al beneficiario .....                                                      | 319 |
| c) Oposición al pago: excepciones .....                                               | 321 |
| d) Acciones del garante en caso de pago: la <i>contragarantía</i> ...                 | 324 |
| D) <i>Efectos para el ordenante</i> .....                                             | 327 |
| 5. EXTINCIÓN DE LA GARANTÍA .....                                                     | 329 |
| A) <i>Introducción</i> .....                                                          | 329 |
| B) <i>La revocabilidad de la garantía</i> .....                                       | 330 |
| C) <i>Devolución del documento</i> .....                                              | 331 |
| D) <i>La cesión del crédito garantizado</i> .....                                     | 332 |
| IV. Garantías cambiarias .....                                                        | 332 |
| 1. EL AVAL CAMBIARIO .....                                                            | 332 |
| A) <i>Regulación legal</i> .....                                                      | 332 |

|                                                                 |     |
|-----------------------------------------------------------------|-----|
| B) <i>Concepto y función económica</i> .....                    | 333 |
| a) <i>Concepto de aval</i> .....                                | 333 |
| b) <i>Función económica</i> .....                               | 333 |
| C) <i>Naturaleza jurídica</i> .....                             | 334 |
| D) <i>Elementos</i> .....                                       | 336 |
| a) <i>Sujetos</i> .....                                         | 336 |
| b) <i>Contenido</i> .....                                       | 337 |
| a) <i>Cuantía del aval</i> .....                                | 337 |
| b) <i>Plazo</i> .....                                           | 338 |
| c) <i>Forma</i> .....                                           | 338 |
| E) <i>Efectos</i> .....                                         | 339 |
| a) <i>Entre avalista y tenedor</i> .....                        | 339 |
| b) <i>Entre avalista y demás obligados cambiarios</i> .....     | 341 |
| 2. <i>LA FIRMA CAMBIARIA DE FAVOR</i> .....                     | 342 |
| A) <i>Concepto</i> .....                                        | 342 |
| B) <i>Causa</i> .....                                           | 342 |
| C) <i>Sujetos y efectos</i> .....                               | 343 |
| a) <i>Sujetos</i> .....                                         | 343 |
| b) <i>Efectos</i> .....                                         | 343 |
| 3. <i>EL PAGARÉ EN BLANCO COMO GARANTÍA</i> .....               | 344 |
| V. <i>Garantías bancarias: el concepto amplio de aval</i> ..... | 345 |
| 1. <i>GARANTÍAS BANCARIAS: CLASES</i> .....                     | 345 |
| 2. <i>EL AVAL EN SENTIDO AMPLIO</i> .....                       | 347 |
| A) <i>Generalidades</i> .....                                   | 347 |
| B) <i>El aval bancario</i> .....                                | 347 |
| a) <i>Concepto</i> .....                                        | 347 |
| b) <i>Naturaleza</i> .....                                      | 348 |
| VI. <i>Otras garantías</i> .....                                | 349 |
| 1. <i>EL MANDATO DE CRÉDITO</i> .....                           | 349 |
| A) <i>Concepto</i> .....                                        | 349 |
| B) <i>Naturaleza mercantil</i> .....                            | 349 |
| C) <i>Tipos</i> .....                                           | 349 |
| D) <i>Regulación legal</i> .....                                | 350 |
| E) <i>Contenido y forma</i> .....                               | 351 |
| 2. <i>LAS CARTAS DE PATROCINIO O CARTAS "CONFORT"</i> .....     | 351 |
| A) <i>Concepto y naturaleza</i> .....                           | 351 |
| a) <i>Concepto</i> .....                                        | 351 |
| b) <i>Naturaleza</i> .....                                      | 351 |
| B) <i>Clases y contenido</i> .....                              | 352 |
| 3. <i>LA PROMESA DE HECHO DE TERCERO</i> .....                  | 354 |
| 4. <i>LA COMISIÓN DE GARANTÍA</i> .....                         | 354 |
| A) <i>Concepto</i> .....                                        | 354 |



|                                                                                    |     |
|------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| B) <i>Naturaleza</i> .....                                                         | 355 |
| C) <i>Efectos</i> .....                                                            | 355 |
| 5. LA COMPENSACIÓN COMO GARANTÍA .....                                             | 356 |
| 6. CESIÓN DE CRÉDITOS Y ASUNCIÓN CUMULATIVA DE DEUDA COMO MEDIOS DE GARANTÍA ..... | 357 |

TEMA 20

**LA HIPOTECA NAVAL**

*Miguel Ferré Moltó y Tomás Giménez Villanueva*  
Notarios

|                                                                                                                    |     |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| I. Introducción .....                                                                                              | 360 |
| II. Antecedentes históricos .....                                                                                  | 362 |
| III. Regulación legal vigente con especial referencia a los registros administrativo y sustantivo .....            | 364 |
| 1. NORMATIVA APLICABLE .....                                                                                       | 364 |
| A) <i>Ley de Hipoteca Naval</i> .....                                                                              | 366 |
| B) <i>Reglamento del Registro Mercantil de 1956</i> .....                                                          | 366 |
| C) <i>Real Decreto de Abanderamiento de 1989 y Ley de Puertos del Estado y de la Marina Mercante de 1992</i> ..... | 367 |
| D) <i>Convenio de Bruselas de 10 de abril de 1926</i> .....                                                        | 368 |
| 2. REGISTROS DE BUQUES .....                                                                                       | 370 |
| A) <i>El Registro de Bienes Muebles. Sección 1ª de Buques y Aeronaves</i> ..                                       | 371 |
| B) <i>Registro de Matrícula de buques</i> .....                                                                    | 373 |
| IV. Contenido de la hipoteca naval .....                                                                           | 375 |
| 1. EL CONTRATO DE HIPOTECA NAVAL .....                                                                             | 375 |
| A) <i>Elementos reales</i> .....                                                                                   | 375 |
| a) <i>El buque hipotecado</i> .....                                                                                | 375 |
| b) <i>El crédito garantizado</i> .....                                                                             | 379 |
| B) <i>Elementos personales</i> .....                                                                               | 379 |
| a) <i>Persona que constituye la hipoteca</i> .....                                                                 | 379 |
| b) <i>Persona a favor de la que se constituye la hipoteca</i> .....                                                | 380 |
| C) <i>Elementos formales</i> .....                                                                                 | 381 |
| a) <i>El documento</i> .....                                                                                       | 381 |
| b) <i>La inscripción</i> .....                                                                                     | 384 |
| 2. EL DERECHO REAL DE HIPOTECA NAVAL .....                                                                         | 385 |
| A) <i>Características</i> .....                                                                                    | 385 |
| B) <i>Mercantilidad</i> .....                                                                                      | 387 |
| C) <i>Obligaciones mercantiles típicas</i> .....                                                                   | 387 |
| D) <i>Carácter constitutivo de la inscripción</i> .....                                                            | 395 |
| E) <i>Extensión de la hipoteca</i> .....                                                                           | 396 |
| F) <i>Derechos típicos del acreedor hipotecario</i> .....                                                          | 398 |
| a) <i>Derecho de preferencia</i> .....                                                                             | 398 |

|                                                                                                                                           |     |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| b) Derecho de persecución .....                                                                                                           | 400 |
| c) Derecho a la circulación de la garantía .....                                                                                          | 400 |
| V. Extinción de la hipoteca .....                                                                                                         | 400 |
| 1. CANCELACIÓN .....                                                                                                                      | 400 |
| 2. EJECUCIÓN .....                                                                                                                        | 403 |
| A) <i>Procedimientos de ejecución</i> .....                                                                                               | 403 |
| B) <i>Procedimiento especial de la Ley de Hipoteca Naval</i> .....                                                                        | 403 |
| C) <i>Procedimiento especial</i> .....                                                                                                    | 404 |
| VI. Fiscalidad .....                                                                                                                      | 407 |
| 1. LA HIPOTECA NAVAL Y EL IMPUESTO SOBRE EL VALOR AÑADIDO .....                                                                           | 407 |
| 2. LA HIPOTECA NAVAL Y EL IMPUESTO DE TRANSMISIONES PATRIMONIALES Y ACTOS JURÍDICOS DOCUMENTADOS .....                                    | 407 |
| VII. La aplicación a la hipoteca naval de la Ley 2/1994, de 30 de marzo, sobre subrogación y modificación de préstamos hipotecarios ..... | 410 |
| BIBLIOGRAFÍA .....                                                                                                                        | 412 |

## TEMA 21

**PRINCIPIOS DE DERECHO CAMBIARIO***Ciriaco Corral García*

Notario

|                                                                                                             |     |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| Agradecimientos .....                                                                                       | 417 |
| I. Títulos valores .....                                                                                    | 418 |
| 1. INTRODUCCIÓN .....                                                                                       | 418 |
| 2. LOS TÍTULOS CAMBIARIOS .....                                                                             | 420 |
| 3. LAS DECLARACIONES CAMBIARIAS .....                                                                       | 422 |
| II. Evolución histórica .....                                                                               | 424 |
| 1. ANTECEDENTES HISTÓRICOS .....                                                                            | 424 |
| 2. LOS DIFERENTES SISTEMAS LEGISLATIVOS .....                                                               | 426 |
| 3. LA UNIFICACIÓN DEL DERECHO CAMBIARIO .....                                                               | 427 |
| 4. LA LEY CAMBIARIA Y DEL CHEQUE .....                                                                      | 428 |
| III. Principios de derecho cambiario .....                                                                  | 428 |
| 1. LEGITIMACIÓN POR LA POSESIÓN .....                                                                       | 428 |
| 2. LITERALIDAD .....                                                                                        | 429 |
| 3. PRINCIPIO DE AUTONOMÍA DE LOS TÍTULOS-VALORES. COORDINACIÓN ENTRE LA OBLIGACIÓN CAUSAL Y CAMBIARIA ..... | 430 |
| 4. PRINCIPIO DE AUTONOMÍA DE LAS OBLIGACIONES CAMBIARIAS .....                                              | 434 |
| 5. PRINCIPIO DE LA APARIENCIA .....                                                                         | 434 |
| 6. SU CONDICIÓN FORMALISTA .....                                                                            | 435 |
| 7. PRINCIPIO DE SOLIDARIDAD DE LAS OBLIGACIONES CAMBIARIAS .....                                            | 436 |
| 8. OTROS .....                                                                                              | 436 |

|     |                                                                                       |     |
|-----|---------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| IV. | La creación de la letra de cambio .....                                               | 437 |
| 1.  | REQUISITOS FORMALES DE LA LETRA .....                                                 | 437 |
| 2.  | DENOMINACIÓN DE LETRA DE CAMBIO. IDIOMA EN QUE SE REDACTA .....                       | 438 |
| 3.  | EL MANDATO DE PAGO .....                                                              | 438 |
| 4.  | ELEMENTOS PERSONALES EN LA CREACIÓN DE LA LETRA DE CAMBIO .....                       | 438 |
|     | A) <i>Capacidad e identificación</i> .....                                            | 439 |
|     | B) <i>La letra librada por cuenta de un tercero</i> .....                             | 439 |
| 5.  | ELEMENTOS DE LA OBLIGACIÓN .....                                                      | 440 |
|     | A) <i>Cantidad</i> .....                                                              | 440 |
|     | B) <i>Vencimiento</i> .....                                                           | 440 |
|     | C) <i>Lugar de pago</i> .....                                                         | 442 |
| 6.  | ELEMENTOS DEL LIBRAMIENTO .....                                                       | 443 |
|     | A) <i>Lugar de emisión</i> .....                                                      | 443 |
|     | B) <i>Fecha de emisión</i> .....                                                      | 443 |
| 7.  | ALTERACIONES DEL TEXTO DE LA LETRA TRAS SU CREACIÓN .....                             | 444 |
| 8.  | CLÁUSULAS FACULTATIVAS .....                                                          | 444 |
| 9.  | LA AMPLIACIÓN DE LA LETRA; EL SUPLEMENTO .....                                        | 446 |
| 10. | DUPLICADOS Y COPIAS DE LA LETRA .....                                                 | 447 |
|     | A) <i>Los duplicados de la letra</i> .....                                            | 447 |
|     | B) <i>Las copias</i> .....                                                            | 449 |
| V.  | El endoso .....                                                                       | 450 |
| 1.  | CONCEPTO Y CLASES .....                                                               | 450 |
| 2.  | NATURALEZA JURÍDICA .....                                                             | 450 |
| 3.  | CARACTERES DEL ENDOSO .....                                                           | 451 |
|     | A) <i>El endoso no puede ser sometido a condición</i> .....                           | 451 |
|     | B) <i>El endoso debe ser total</i> .....                                              | 451 |
|     | C) <i>El endoso sólo produce efectos cambiarios si se hace dentro del plazo</i> ..... | 451 |
| 4.  | REQUISITOS FORMALES DEL ENDOSO. PLAZOS .....                                          | 452 |
| 5.  | EFFECTOS DEL ENDOSO .....                                                             | 452 |
|     | A) <i>Efecto traslativo</i> .....                                                     | 452 |
|     | B) <i>Efecto de garantía</i> .....                                                    | 452 |
|     | C) <i>Efecto de legitimación</i> .....                                                | 452 |
| 6.  | ENDOSOS LIMITADOS Y ESPECIALES .....                                                  | 453 |
|     | A) <i>Endoso por poder (art. 21)</i> .....                                            | 453 |
|     | B) <i>Endoso de garantía</i> .....                                                    | 454 |
|     | C) <i>Endoso en blanco</i> .....                                                      | 455 |
| 7.  | OTROS SUPUESTOS ESPECIALES DE ENDOSO .....                                            | 456 |
|     | A) <i>Endoso con cláusula «sin mi responsabilidad» (art. 18)</i> .....                | 456 |
|     | B) <i>Endoso de retorno</i> .....                                                     | 456 |
| 8.  | CESIÓN ORDINARIA DE LA LETRA .....                                                    | 457 |

|                                                                    |     |
|--------------------------------------------------------------------|-----|
| VI. La aceptación .....                                            | 458 |
| 1. CONCEPTO Y NATURALEZA JURÍDICA .....                            | 458 |
| 2. LA PRESENTACIÓN A LA ACEPTACIÓN .....                           | 459 |
| A) <i>Quién y a quiénes pueden presentarla</i> .....               | 459 |
| B) <i>Momento de la presentación</i> .....                         | 460 |
| C) <i>Letras no aceptables</i> .....                               | 460 |
| D) <i>Lugar de aceptación</i> .....                                | 460 |
| E) <i>Segunda presentación</i> .....                               | 460 |
| 3. FORMA Y CONTENIDO DE LA ACEPTACIÓN .....                        | 461 |
| A) <i>Forma</i> .....                                              | 461 |
| B) <i>Contenido de la aceptación</i> .....                         | 461 |
| 4. REVOCACIÓN DE LA ACEPTACIÓN .....                               | 462 |
| 5. EFECTOS DE LA ACEPTACIÓN Y DE LA DENEGACIÓN .....               | 463 |
| 6. PROTESTO POR FALTA DE ACEPTACIÓN .....                          | 463 |
| A) <i>Concepto</i> .....                                           | 463 |
| B) <i>Tiempo</i> .....                                             | 463 |
| C) <i>Contenido y notificación</i> .....                           | 464 |
| VII. El aval .....                                                 | 464 |
| 1. CONCEPTO Y NATURALEZA JURÍDICA .....                            | 464 |
| 2. ELEMENTOS PERSONALES .....                                      | 464 |
| 3. ELEMENTOS REALES .....                                          | 466 |
| A) <i>Contenido</i> .....                                          | 466 |
| B) <i>Tiempo del aval</i> .....                                    | 466 |
| 4. ELEMENTOS FORMALES .....                                        | 467 |
| 5. EFECTOS DEL AVAL .....                                          | 467 |
| A) <i>Relaciones del avalista con el tenedor de la letra</i> ..... | 467 |
| B) <i>Relaciones con los demás obligados cambiarios</i> .....      | 468 |
| C) <i>Relaciones con el avalado</i> .....                          | 468 |
| 6. EL AVAL EN DOCUMENTO SEPARADO .....                             | 469 |
| VIII. El pago .....                                                | 472 |
| 1. INTRODUCCIÓN .....                                              | 472 |
| A) <i>Forma de presentación</i> .....                              | 472 |
| B) <i>Tiempo</i> .....                                             | 473 |
| C) <i>Legitimación para requerir el pago</i> .....                 | 473 |
| D) <i>Lugar de presentación</i> .....                              | 473 |
| E) <i>Efectos de la falta de presentación y consignación</i> ..... | 474 |
| F) <i>Fuerza mayor</i> .....                                       | 474 |
| 2. FALTA DE PAGO. EL PROTESTO .....                                | 475 |
| A) <i>Concepto y finalidad</i> .....                               | 475 |
| B) <i>Tiempo</i> .....                                             | 476 |
| C) <i>Notificación: contenido y destinatarios</i> .....            | 476 |

|                                                                                              |     |
|----------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| D) <i>Legitimación para instar el protesto</i> .....                                         | 477 |
| E) <i>Contenido del acta de protesto</i> .....                                               | 477 |
| 3. DECLARACIÓN EQUIVALENTE .....                                                             | 477 |
| 4. LA LETRA BANCARIA .....                                                                   | 479 |
| 5. PAGOS ESPECIALES .....                                                                    | 480 |
| A) <i>Pago anticipado</i> .....                                                              | 480 |
| B) <i>Pago parcial</i> .....                                                                 | 480 |
| C) <i>Pago en moneda extranjera</i> .....                                                    | 481 |
| 6. PAGO EXTRAORDINARIO .....                                                                 | 481 |
| IX. La intervención de la letra de cambio .....                                              | 482 |
| 1. CONCEPTO Y CLASES .....                                                                   | 482 |
| 2. FUNDAMENTO .....                                                                          | 483 |
| 3. ELEMENTOS PERSONALES .....                                                                | 483 |
| 4. NATURALEZA DE LA INTERVENCIÓN .....                                                       | 484 |
| 5. REQUISITOS DE LA INTERVENCIÓN .....                                                       | 485 |
| A) <i>Requisitos objetivos</i> .....                                                         | 485 |
| a) De la aceptación por intervención .....                                                   | 485 |
| b) Del pago por intervención .....                                                           | 485 |
| B) <i>Requisitos formales</i> .....                                                          | 486 |
| a) De la aceptación por intervención .....                                                   | 486 |
| b) Del pago por intervención .....                                                           | 486 |
| 6. EFECTOS .....                                                                             | 487 |
| A) <i>De la aceptación por intervención</i> .....                                            | 487 |
| B) <i>Del pago por intervención</i> .....                                                    | 488 |
| X. El pagaré .....                                                                           | 489 |
| 1. EL PAGARÉ .....                                                                           | 489 |
| A) <i>Concepto</i> .....                                                                     | 489 |
| B) <i>Diferencias y similitudes con figuras afines</i> .....                                 | 490 |
| a) Las letras giradas al propio cargo .....                                                  | 490 |
| b) Pagarés del tesoro .....                                                                  | 490 |
| c) Pagarés de empresa .....                                                                  | 490 |
| C) <i>Requisitos formales</i> .....                                                          | 491 |
| D) <i>Cláusulas facultativas</i> .....                                                       | 495 |
| E) <i>Peculiaridades del régimen del pagaré</i> .....                                        | 495 |
| 2. LOS PAGARÉS EN BLANCO COMO INSTRUMENTO DE EJECUCIÓN DE LOS CONTRA-<br>TOS BANCARIOS ..... | 496 |
| XI. Cheque .....                                                                             | 499 |
| 1. CONCEPTO DE CHEQUE .....                                                                  | 499 |
| 2. REQUISITOS FORMALES .....                                                                 | 499 |
| 3. REQUISITOS INTRÍNECOS .....                                                               | 501 |
| 4. RELACIONES ENTRE LOS ELEMENTOS PERSONALES DEL CHEQUE .....                                | 501 |
| A) <i>Relaciones librador-librado</i> .....                                                  | 501 |

|                                                                             |     |
|-----------------------------------------------------------------------------|-----|
| B) <i>Relaciones entre librador-tomador</i> .....                           | 502 |
| C) <i>Relaciones entre endosante y endosatario</i> .....                    | 503 |
| D) <i>Relaciones entre tenedor y librado</i> .....                          | 503 |
| 5. EL PAGO .....                                                            | 505 |
| A) <i>Presentación al pago</i> .....                                        | 505 |
| B) <i>Legitimación del tenedor</i> .....                                    | 505 |
| C) <i>La liberación del librado; el cheque como título de rescate</i> ..... | 506 |
| D) <i>El pago parcial</i> .....                                             | 507 |
| E) <i>El pago en moneda extranjera</i> .....                                | 507 |
| F) <i>Efectos del pago</i> .....                                            | 507 |
| 6. EL CHEQUE CRUZADO Y EL CHEQUE PARA ABONAR EN CUENTA .....                | 508 |
| XII. Acciones cambiarias .....                                              | 509 |
| 1. INTRODUCCIÓN .....                                                       | 509 |
| 2. ACCIÓN DIRECTA .....                                                     | 509 |
| A) <i>Legitimación activa. Legitimación pasiva</i> .....                    | 509 |
| B) <i>Requisitos formales</i> .....                                         | 511 |
| C) <i>Contenido económico de la acción</i> .....                            | 512 |
| a) <i>Acción directa de primer grado</i> .....                              | 512 |
| b) <i>Acción directa de segundo grado</i> .....                             | 513 |
| 3. LA ACCIÓN DE REGRESO .....                                               | 513 |
| A) <i>Concepto</i> .....                                                    | 513 |
| B) <i>Clases</i> .....                                                      | 513 |
| C) <i>Legitimación activa. Legitimación pasiva</i> .....                    | 514 |
| 4. PRESUPUESTOS FORMALES. LA CLÁUSULA SIN GASTOS .....                      | 514 |
| 5. CUANTÍA DE LA ACCIÓN DE REGRESO .....                                    | 516 |
| 6. LA ACCIÓN DE ENRIQUECIMIENTO INJUSTO .....                               | 516 |
| 7. LA PRESCRIPCIÓN DE LAS ACCIONES CAMBIARIAS .....                         | 517 |
| 8. LA INTERRUPCIÓN DE LA PRESCRIPCIÓN .....                                 | 518 |
| XIII. La amortización de los títulos cambiarios .....                       | 519 |
| 1. SUPUESTOS DE HECHO .....                                                 | 520 |
| 2. LEGITIMACIÓN ACTIVA Y PASIVA .....                                       | 520 |
| 3. FACULTADES DEL TENEDOR DESPOSEÍDO .....                                  | 520 |
| 4. FASES DEL PROCESO .....                                                  | 520 |
| 5. OPOSICIÓN .....                                                          | 521 |
| 6. SENTENCIA ESTIMATORIA .....                                              | 521 |
| 7. DERECHOS DE TERCEROS DE BUENA FE .....                                   | 522 |
| XIV. Excepciones cambiarias .....                                           | 522 |
| 1. SISTEMATIZACIÓN DE LAS EXCEPCIONES CAMBIARIAS .....                      | 522 |
| 2. SU TRATAMIENTO EN LA LEY CAMBIARIA .....                                 | 524 |
| 3. LAS EXCEPCIONES NO EXCLUIBLES .....                                      | 526 |
| A) <i>Excepciones de tráfico cambiario</i> .....                            | 527 |

|      |                                                                                                                                                                           |     |
|------|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| a)   | Excepciones fundadas en la transmisión no cambiaria del título. El artículo 12 de la Ley 7/1995, de 23 de marzo, de Crédito al Consumo .....                              | 527 |
| b)   | Excepciones fundadas en la transmisión no cambiaria del título .....                                                                                                      | 529 |
| c)   | Excepciones basadas en el carácter no oneroso de la transmisión .....                                                                                                     | 529 |
| B)   | <i>Excepciones documentales</i> .....                                                                                                                                     | 529 |
| C)   | <i>Excepciones de imputación</i> .....                                                                                                                                    | 530 |
| a)   | Falsedad de la firma .....                                                                                                                                                | 530 |
| b)   | Falsificación de la letra .....                                                                                                                                           | 531 |
| c)   | Violencia absoluta .....                                                                                                                                                  | 531 |
| d)   | Falta de conciencia de la declaración cambiaria .....                                                                                                                     | 532 |
| e)   | Excepción de incapacidad .....                                                                                                                                            | 533 |
| f)   | La representación cambiaria. Excepción de falta de poder .....                                                                                                            | 534 |
| g)   | Emisión involuntaria de la letra y vicios del consentimiento .....                                                                                                        | 540 |
| 4.   | EXCEPCIONES EXCLUIBLES .....                                                                                                                                              | 541 |
| A)   | <i>Excepciones de validez</i> .....                                                                                                                                       | 541 |
| B)   | <i>Excepciones de completamiento abusivo y similares (art 12)</i> .....                                                                                                   | 542 |
| C)   | <i>Excepciones debidas a la extinción de la obligación cambiaria no reflejadas en la letra que suponen la extinción de la obligación cambiaria entre las partes</i> ..... | 543 |
| a)   | Excepción de pago .....                                                                                                                                                   | 543 |
| b)   | Subrogados del pago .....                                                                                                                                                 | 544 |
| c)   | La mala fe subjetiva. La culpa grave .....                                                                                                                                | 545 |
| 5.   | EXCEPCIONES EXTRACAMBIARIAS (EXCLUIBLES) .....                                                                                                                            | 545 |
| A)   | <i>Incumplimiento del contrato causal</i> .....                                                                                                                           | 545 |
| B)   | <i>Pactos habituales entre tenedor y deudor que generan excepciones cambiarias</i> .....                                                                                  | 546 |
| C)   | <i>Pactos de renovación cambiaria</i> .....                                                                                                                               | 547 |
| D)   | <i>Pactos de favor</i> .....                                                                                                                                              | 548 |
| 6.   | LA EXCEPTIO DOLI .....                                                                                                                                                    | 549 |
| XV.  | El Juicio cambiario .....                                                                                                                                                 | 549 |
| 1.   | EL JUICIO CAMBIARIO .....                                                                                                                                                 | 549 |
| 2.   | DEMANDA .....                                                                                                                                                             | 550 |
| 3.   | REQUERIMIENTO DE PAGO .....                                                                                                                                               | 551 |
| 4.   | EMBARGO PREVENTIVO .....                                                                                                                                                  | 551 |
| 5.   | POSIBLES POSICIONES DEL DEMANDADO .....                                                                                                                                   | 552 |
| 6.   | LA SOLIDARIDAD CAMBIARIA .....                                                                                                                                            | 553 |
| XVI. | Derecho cambiario en el tráfico internacional .....                                                                                                                       | 554 |
| 1.   | NORMAS DE CONFLICTO DE LEYES EN LA LEY CAMBIARIA .....                                                                                                                    | 554 |

|                                                                                                                |            |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| 2. LA CONVENCIÓN DE LAS NACIONES UNIDAS SOBRE LETRAS DE CAMBIO INTERNACIONALES Y PAGARÉS INTERNACIONALES ..... | 556        |
| <b>XVII. Fiscalidad de los títulos cambiarios .....</b>                                                        | <b>557</b> |
| 1. INTRODUCCIÓN .....                                                                                          | 557        |
| 2. FISCALIDAD DE LAS LETRAS DE CAMBIO .....                                                                    | 557        |
| 3. TRIBUTACIÓN DE LOS PAGARÉS .....                                                                            | 559        |
| 4. TRIBUTACIÓN DE CHEQUES .....                                                                                | 560        |
| 5. NORMAS COMUNES .....                                                                                        | 560        |
| <b>BIBLIOGRAFÍA .....</b>                                                                                      | <b>561</b> |

## TEMA 22

**PRENDA DE VALORES NEGOCIABLES**

*Adolfo Príos Picardo*  
Notario

|                                                                          |            |
|--------------------------------------------------------------------------|------------|
| <b>I. Introducción .....</b>                                             | <b>567</b> |
| 1. GARANTÍAS EN EL CRÉDITO .....                                         | 567        |
| 2. GARANTÍAS SOBRE VALORES NEGOCIABLES .....                             | 568        |
| <b>II. Valores negociables .....</b>                                     | <b>570</b> |
| 1. MERCADOS DE VALORES .....                                             | 571        |
| A) <i>Antecedentes: las Bolsas</i> .....                                 | 571        |
| B) <i>Los Mercados de Valores en la Ley del Mercado de Valores</i> ..... | 575        |
| a) Mercado primario —o de emisión— de valores .....                      | 575        |
| b) Mercados secundarios .....                                            | 576        |
| a') Mercados regulados u organizados .....                               | 576        |
| a'') Mercados secundarios oficiales .....                                | 577        |
| a'').1) Bolsas de valores .....                                          | 577        |
| a'').2) Mercado de Deuda Pública en Anotaciones ...                      | 578        |
| a'').3) Mercados de Futuros y Opciones .....                             | 579        |
| a'').4) Otros mercados secundarios oficiales .....                       | 579        |
| b'') No oficiales .....                                                  | 580        |
| b') La posibilidad de mercados no regulados de valores                   | 581        |
| c') Mercado Financiero Único de Valores .....                            | 582        |
| 2. VALOR NEGOCIABLE .....                                                | 584        |
| A) <i>Concepto</i> .....                                                 | 584        |
| B) <i>Valor Negociable y Valor Mobiliario</i> .....                      | 589        |
| C) <i>Instrumentos financieros</i> .....                                 | 589        |
| 3. ANOTACIONES EN CUENTA .....                                           | 592        |
| A) <i>Origen y desarrollo de la anotación en cuenta</i> .....            | 593        |
| a) Antecedentes .....                                                    | 593        |
| b) Títulos-valores .....                                                 | 594        |
| c) Crisis del título-valor .....                                         | 595        |
| d) Soluciones a la crisis del título valor .....                         | 596        |



|                                                                                                                     |     |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| B) <i>Régimen jurídico</i> .....                                                                                    | 597 |
| a) De la Ley General Presupuestaria a la aparición de los Pagarés del Tesoro .....                                  | 598 |
| b) La llamada por el profesor GUILLERMO JIMÉNEZ «Experiencia de los Pagarés» .....                                  | 598 |
| c) La extensión del sistema de anotaciones en cuenta al resto de la Deuda del Estado .....                          | 598 |
| d) Ley de Reforma del Mercado de Valores .....                                                                      | 599 |
| C) <i>Principios del Sistema de Anotaciones en Cuenta</i> .....                                                     | 601 |
| a) Régimen jurídico basado en el de los títulos valores .....                                                       | 601 |
| b) Carácter fungible de los valores .....                                                                           | 601 |
| c) Otorgamiento de escritura pública .....                                                                          | 602 |
| d) Funcionamiento articulado sobre un registro contable ...                                                         | 602 |
| e) Principios de carácter registral .....                                                                           | 605 |
| D) <i>Funcionamiento del Sistema de anotaciones en cuenta</i> .....                                                 | 606 |
| a) Constitución (primera inscripción) .....                                                                         | 606 |
| b) Transmisión .....                                                                                                | 607 |
| c) Constitución de derechos reales y otros gravámenes .....                                                         | 608 |
| d) Cancelación de cargas y derechos reales .....                                                                    | 608 |
| e) Amortización (art. 40 RD 116/1992) .....                                                                         | 608 |
| f) Ejercicios de los derechos económicos y ampliaciones de capital de valores (art. 42 RD 116/1992) .....           | 608 |
| g) Legitimación .....                                                                                               | 609 |
| III. La prenda de valores negociables .....                                                                         | 610 |
| 1. CONCEPTO Y CARACTERES .....                                                                                      | 610 |
| A) <i>Concepto</i> .....                                                                                            | 610 |
| B) <i>Carácter mercantil</i> .....                                                                                  | 611 |
| C) <i>Antecedentes</i> .....                                                                                        | 612 |
| a) Código de Comercio de 1885 .....                                                                                 | 612 |
| b) Reglamento de Bolsa de Comercio aprobado por Decreto 1506/1967 de 30 de junio .....                              | 614 |
| c) Nuevo Sistema de Liquidación y Compensación por el Decreto 1128/1974 de 25 de abril .....                        | 616 |
| d) Real Decreto 1498/1977 .....                                                                                     | 616 |
| e) Real Decreto 505/1987 de 3 de abril, que crea el sistema de anotaciones en cuenta para la Deuda del Estado ..... | 617 |
| 2. ESPECIALIDAD POR RAZÓN DE SU OBJETO .....                                                                        | 617 |
| A) <i>Su carácter registral</i> .....                                                                               | 619 |
| B) <i>Otras garantías que deben ser inscritas en registros o notificadas a terceros</i> .....                       | 620 |
| a) La hipoteca .....                                                                                                | 621 |
| b) Prenda de participaciones de Sociedades de Responsabilidad Limitada .....                                        | 621 |
| c) Prenda de acciones nominativas y de acciones no emitidas .....                                                   | 622 |
| a') De acciones nominativas si existe el título .....                                                               | 622 |

|                                                                                                                                                    |     |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| b') De acciones nominativas si no existe el título .....                                                                                           | 622 |
| c') De acciones al portador si no existe título .....                                                                                              | 623 |
| d) Prenda sin desplazamiento e hipoteca mobiliaria .....                                                                                           | 623 |
| e) Prenda de derechos .....                                                                                                                        | 624 |
| f) Prenda de participaciones de Sociedad de Responsabilidad Limitada Nueva Empresa .....                                                           | 625 |
| 3. REQUISITOS DE CONSTITUCIÓN .....                                                                                                                | 627 |
| A) <i>Tiene que existir una obligación principal</i> .....                                                                                         | 627 |
| B) <i>La cosa dada en prenda ha de pertenecer al pignorante</i> .....                                                                              | 629 |
| a) Legitimación .....                                                                                                                              | 629 |
| b) Documentación relativa a la legitimación .....                                                                                                  | 631 |
| a') El resguardo simple .....                                                                                                                      | 632 |
| b') El certificado de legitimación .....                                                                                                           | 633 |
| C) <i>El pignorante ha de tener la libre disposición de sus bienes o, en su caso de no tenerla, hallarse legalmente autorizado al efecto</i> ..... | 635 |
| a) Si los valores negociables son bienes gananciales .....                                                                                         | 636 |
| b) Valores negociables cuyos titulares son menores de edad .....                                                                                   | 637 |
| c) Valores negociables cuyos titulares son menores de edad emancipados .....                                                                       | 638 |
| d) Valores negociables cuyos titulares son personas sometidas a tutela .....                                                                       | 639 |
| D) <i>Ha de poner la cosa dada en prenda en posesión del acreedor o de un tercero</i> .....                                                        | 639 |
| E) <i>Documento público</i> .....                                                                                                                  | 642 |
| F) <i>Notificaciones</i> .....                                                                                                                     | 645 |
| a) A la entidad encargada del registro en el que los valores se encuentren anotados .....                                                          | 645 |
| b) A la sociedad emisora de los valores .....                                                                                                      | 645 |
| c) Otras notificaciones .....                                                                                                                      | 646 |
| 4. DERECHOS DEL ACREEDOR PIGNORATICIO .....                                                                                                        | 646 |
| A) <i>Derecho de preferencia sobre los demás acreedores: «Ius Praelationis»</i> .....                                                              | 646 |
| B) <i>Derecho a enajenar la garantía: «Ius Distrahendi»</i> .....                                                                                  | 648 |
| a) «Ius Distrahendi» .....                                                                                                                         | 648 |
| b) Prohibición de pacto comisorio .....                                                                                                            | 649 |
| C) <i>Derecho de separación y de ejecución separada en situaciones concursales</i> .....                                                           | 650 |
| D) <i>Derecho a la irrevindicabilidad de los valores pignorados</i> .....                                                                          | 652 |
| E) <i>Derecho de retención: «Ius Retentionis»</i> .....                                                                                            | 654 |
| 5. RÉGIMEN DE DERECHOS DEL SOCIO .....                                                                                                             | 656 |
| A) <i>Derecho de asistencia y voto en las Juntas Generales</i> .....                                                                               | 658 |
| B) <i>Derecho de información y de impugnación de los acuerdos sociales</i> ...                                                                     | 660 |
| a) Derecho de información .....                                                                                                                    | 660 |
| b) Derecho de impugnación de los acuerdos sociales .....                                                                                           | 660 |
| C) <i>Derecho a los dividendos</i> .....                                                                                                           | 660 |

|                                                                                                                                |     |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| D) <i>Derecho de suscripción preferente</i> .....                                                                              | 662 |
| a) <i>Derecho de suscripción</i> .....                                                                                         | 662 |
| b) <i>Derecho de asignación gratuita</i> .....                                                                                 | 664 |
| E) <i>Derecho a participar en el patrimonio resultante de la liquidación</i> ...                                               | 665 |
| 6. RÉGIMEN TRIBUTARIO .....                                                                                                    | 666 |
| A) <i>Impuesto sobre el Valor Añadido</i> .....                                                                                | 666 |
| B) <i>Impuesto sobre Transmisiones Patrimoniales</i> .....                                                                     | 667 |
| a) <i>Prenda no constituida en garantía de un préstamo</i> .....                                                               | 667 |
| b) <i>Prenda constituida en garantía de un préstamo</i> .....                                                                  | 667 |
| 7. PROCEDIMIENTOS DE EJECUCIÓN .....                                                                                           | 668 |
| A) <i>Procedimientos judiciales</i> .....                                                                                      | 669 |
| B) <i>Procedimiento extrajudicial notarial</i> .....                                                                           | 671 |
| C) <i>Procedimiento ejecutivo especial del Código de Comercio</i> .....                                                        | 674 |
| a) <i>Requisitos</i> .....                                                                                                     | 675 |
| b) <i>Forma</i> .....                                                                                                          | 677 |
| D) <i>Otros procedimientos</i> .....                                                                                           | 678 |
| IV. Otras garantías y prendas sobre valores negociables .....                                                                  | 679 |
| 1. EN OPERACIONES DEL SISTEMA DE CRÉDITO EN OPERACIONES BURSÁTILES AL<br>CONTADO .....                                         | 679 |
| 2. PRÉSTAMOS DE VALORES .....                                                                                                  | 680 |
| 3. GARANTÍAS DE LOS MIEMBROS DE LOS MERCADOS DE FUTUROS Y OPCIONES,<br>BOLSAS Y PARTICIPANTES EN SISTEMAS DE LIQUIDACIÓN ..... | 682 |
| A) <i>En mercados de futuros y opciones</i> .....                                                                              | 682 |
| B) <i>En Bolsas y sus sistemas de liquidación</i> .....                                                                        | 683 |
| 4. PRENDA DE CARTERAS .....                                                                                                    | 684 |
| 5. LEY CATALANA DE DERECHOS REALES DE GARANTÍA .....                                                                           | 685 |
| 6. PRENDAS DE VALORES REPRESENTADOS MEDIANTE ANOTACIONES EN CUENTA<br>EN COBERTURA DE RIESGOS DE OPERACIONES DE MERCADO .....  | 686 |
| A) <i>Objeto de la prenda</i> .....                                                                                            | 687 |
| B) <i>Obligaciones garantizadas</i> .....                                                                                      | 687 |
| C) <i>Formas de constitución</i> .....                                                                                         | 688 |
| a) <i>La forma pública</i> .....                                                                                               | 688 |
| b) <i>La forma privada</i> .....                                                                                               | 688 |
| a') <i>Mediante documento privado</i> .....                                                                                    | 689 |
| b') <i>Mediante manifestación unilateral</i> .....                                                                             | 689 |
| D) <i>Ejecución y privilegios</i> .....                                                                                        | 690 |
| 7. GARANTÍAS CONSTITUIDAS A FAVOR DE BANCOS CENTRALES EN EL EJERCICIO<br>DE SUS FUNCIONES DE LA UNIÓN EUROPEA .....            | 691 |
| BIBLIOGRAFÍA .....                                                                                                             | 692 |