

# Responsabilidad de las plataformas de crédito cooperativo prestado por consumidores

Álvaro Vecina Aznar

*Centro de Estudios de Consumo*



# Índice

---

1. Normativa aplicable
2. Definición de plataforma de financiación participativa
3. Supuestos de responsabilidad
4. Supuestos concretos de responsabilidad por incumplimiento de obligaciones

# 1. Normativa aplicable

---

- Reglamento (UE) 2020/1503 del Parlamento Europeo y del Consejo, de 7 de octubre de 2020, relativo a los proveedores europeos de servicios de financiación participativa (RPSFP)
- Ley 5/2015, de 27 de abril, de fomento de la financiación empresarial (LFFE)



# 1. Normativa aplicable

---

- Reglamento (UE) 2020/1503 del Parlamento europeo y del Consejo, de 7 de octubre de 2020, relativo a los proveedores europeos de servicios de financiación participativa
  - Excluye a los negocios donde el prestatario promotor es consumidor y a los proyectos de más de 5 millones €
  - Opera de forma transfronteriza

# 1. Normativa aplicable

---

- Ley 5/2015, de 27 de abril, de fomento de la financiación empresarial (LFFE)
  - Establece dos tipos de plataformas de financiación participativa
    - Plataformas armonizadas (arts. 46-54 LFFE)
    - Plataformas de financiación participativa no armonizadas (art. 55 LFFE)
  - \* Derogación (Ley 18/2022) de la normativa específica PFP-consumidores

## 2. Definición de plataforma de financiación participativa

---

- Art. 46 LFFE y art. 2.1 RPSFP
- Mecanismo operativo:
  - Prestatario presenta un proyecto de financiación, el cual se publica en la plataforma
  - Inversores eligen qué proyecto financiar. No en la prestación individualizada de carteras
  - \* Se suprime la posibilidad PFP de ser inversora (antiguo art. 63.1 LFEE)



## 2. Definición de plataforma de financiación participativa

---

- Como servicio de la sociedad de información...
  - ... cumple los 4 requisitos cumulativos (art. 1.1.b Directiva 2015/1535):
    - 1. Remuneración ✓
    - 2. A distancia ✓
    - 3. Por vía electrónica ✓
    - 4. A petición individual del destinatario del servicio ✓

## 2. Definición de plataforma de financiación participativa

---

- No entra en el concepto de entidad de crédito (art. 4.1 Reglamento 575/2013)
  - No están captando fondos reembolsables en forma de depósito por cuenta propia
  - Solamente ponen en contacto a las partes
  - No invierten capital propio.
- No entra en el concepto de establecimiento financiero de crédito (arts. 6 y ss. LFFE)
  - No concede préstamo, sino que intermedia entre inversores y promotores
  - El capital captado no entra en el balance de la PFP

Cuadro 2

**CARTERA DE PRÉSTAMOS EN ESPAÑA Y EN EUROPA DE LA PLATAFORMA 1**

| Año               | Número de préstamos | Importe concedido (€) | Tamaño medio (€) | Duración media (años) | Tipo de interés medio (%) | Préstamos con impagos (a) (%) | Ratio de morosidad (b) (%) | Clientes sin acceso a bancos (c) (%) |
|-------------------|---------------------|-----------------------|------------------|-----------------------|---------------------------|-------------------------------|----------------------------|--------------------------------------|
| Cartera en España |                     |                       |                  |                       |                           |                               |                            |                                      |
| 2013              | 61                  | 266.400               | 4.367            | 3,3                   | 23,7                      | 72,1                          | 96,4                       | 100,0                                |
| 2014              | 1.609               | 3.991.942             | 2.481            | 3,2                   | 29,7                      | 77,8                          | 96,0                       | 100,0                                |
| 2015              | 2.187               | 3.730.015             | 1.706            | 4,0                   | 48,2                      | 75,0                          | 97,1                       | 100,0                                |
| 2016              | 2.642               | 4.768.690             | 1.805            | 3,3                   | 78,2                      | 79,0                          | 96,7                       | 100,0                                |
| 2017              | 4.174               | 4.769.825             | 1.143            | 3,3                   | 118,5                     | 77,2                          | 95,5                       | 100,0                                |
| 2018              | 1.625               | 2.328.587             | 1.433            | 3,6                   | 62,9                      | 62,8                          | 85,9                       | 100,0                                |
| 2019              | 10.953              | 24.063.153            | 2.197            | 4,5                   | 56,5                      | 73,0                          | 80,0                       | 100,0                                |
| 2020              | 3.019               | 6.438.655             | 2.133            | 4,5                   | 56,2                      | 67,2                          | 70,1                       | 100,0                                |
| Cartera total     |                     |                       |                  |                       |                           |                               |                            |                                      |
| 2009              | 665                 | 133.569               | 201              | 0,8                   | 29,7                      | 38,9                          | 99,6                       | 0,0                                  |
| 2010              | 1.157               | 399.738               | 345              | 1,0                   | 32,6                      | 37,8                          | 100,3                      | 0,0                                  |
| 2011              | 451                 | 497.160               | 1.102            | 1,5                   | 25,6                      | 27,7                          | 82,9                       | 0,0                                  |
| 2012              | 457                 | 702.075               | 1.536            | 1,7                   | 24,1                      | 20,8                          | 66,6                       | 0,0                                  |
| 2013              | 2.512               | 7.588.440             | 3.021            | 3,1                   | 26,4                      | 35,3                          | 73,6                       | 3,5                                  |
| 2014              | 7.455               | 19.307.097            | 2.590            | 3,4                   | 29,3                      | 55,0                          | 81,1                       | 20,7                                 |
| 2015              | 8.046               | 20.051.985            | 2.492            | 4,2                   | 33,1                      | 60,5                          | 72,1                       | 18,6                                 |
| 2016              | 10.514              | 28.437.800            | 2.705            | 3,5                   | 41,2                      | 59,6                          | 70,0                       | 16,8                                 |
| 2017              | 17.933              | 34.901.020            | 1.946            | 3,6                   | 46,7                      | 59,0                          | 63,1                       | 61,2                                 |
| 2018              | 25.103              | 60.872.113            | 2.425            | 3,9                   | 31,7                      | 49,7                          | 41,0                       | 100,0                                |
| 2019              | 55.839              | 156.892.891           | 2.810            | 4,1                   | 35,5                      | 47,8                          | 43,2                       | 100,0                                |
| 2020              | 27.519              | 68.449.297            | 2.487            | 4,2                   | 34,7                      | 24,6                          | 23,2                       | 100,0                                |

Fuente: Banco de España

### 3. Supuestos de responsabilidad

---

- Art. 11 RPSFP: además de disponer de 25.000€ +  $\frac{1}{4}$  gastos fijos del ejercicio anterior, deberán contratar un seguro de responsabilidad civil cuya póliza incluya cobertura contra el riesgo de:
  - Declaraciones falsas o engañosas
  - Actos, errores u omisiones que impliquen incumplimiento de obligaciones legales/reglamentarias
  - Negligencia grave
  - Etc.



### 3. Supuestos de responsabilidad

---

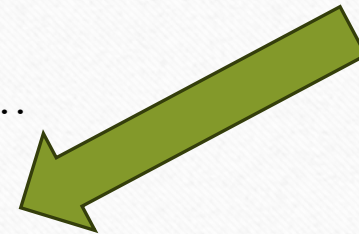
#### No es de aplicación la exención de responsabilidad

- Art. 6.2 RSD: no cabe aplicar la exención de responsabilidad “*el destinatario del servicio actúe bajo la autoridad o control del prestador de servicios*”...

...por lo que...

...en la PFP no cabe aplicarla

- Es apoderada
- Acepta o rechaza prestatarios potenciales
- Analiza el riesgo de crédito de las operaciones
- Redacta el contrato de adhesión. Condiciones generales impuestas



### 3. Supuestos de responsabilidad

---

#### *Responsabilidad como tercero de confianza*

- Controles de acceso usuarios + predisposición contrato + mecanismos de supervisión + sanciones = expectativas de credibilidad
- Relación de causalidad
- Contingencia de este remedio

Las obligaciones se integran en el contrato. Responsabilidad contractual

### 3. Supuestos de responsabilidad

---

#### Responsabilidad por incumplimiento de sus propias obligaciones

- Art. 54 RSD + Art. 121 RSD + Art. 147 TRLGDCU
- Sanción administrativa (art. 39 RPSFP Y ARTS. 34 y ss. LCC)
- Remedios de derecho privado
  - Exista daño/perjuicio
  - Vinculable causalmente al incumplimiento de las obligaciones
- Las obligaciones se integran en el contrato.

STS 3016/2013 y art. 115 ter 1 a) TRLGDCU
- Art. 1258 CC

### 3. Supuestos de responsabilidad

---

#### *Responsabilidad por incumplimiento de sus propias obligaciones*

Elenco extensísimo de obligaciones:

- Como PFP: obligaciones de la LFFE y RPSFP
- Como servicio digital: obligaciones del RSD y de la LSD
- Como plataforma de intermediación: Reglamento 2019/1150
- Como parte contratante: obligaciones del TRLGDCU
- Cuando el consumidor sea prestatario: obligaciones de la LCC
- Etc.

### 3. Supuestos de responsabilidad

---

#### *La omisión de la diligencia debida*

- Criterio de imputación responsabilidad culpa (art. 1104 CC)
- Estándares legales (no excluyentes) de diligencia debida
  - Art. 5 RPSFP: a) Promotor carece antecedentes penales b) Promotor no esta establecido en país no cooperador
  - Cap. III RSD
  - Ejemplo: SAP Cuenca 118/2018: responsabilidad solidaria plataforma
- Práctica comercial desleal por falta de diligencia [Art. 5.2 a) Directiva 2005/29 + art. 32.1.5º Ley Competencia Desleal]

## 4. Supuestos concretos de responsabilidad por incumplimiento de obligaciones

### 1. Deber de transparencia y confusión generada acerca de la identidad del prestatario

- Art. 6.3 RSD
- Jurisprudencia del TJUE (C-149/15 Whatelet):
  - Extensión de responsabilidad a la plataforma
  - Sometimiento a las mismas normas que se le aplicarían de ser prestatario del servicio (incluidas las de consumo)
- Vicio del consentimiento



#### 4. Supuestos concretos de responsabilidad por incumplimiento de obligaciones

##### 2. Falsedad en la información incluida en la ficha de datos fundamentales

- Art. 23.10 RPSFP: los responsables responderán cuando:
  - Información sea engañosa o inexacta
  - Omisiones de datos fundamentales para la decisión del inversor

##### ¿Quién responde?

En gestión individualizada de carteras ...La PFP (art. 24.4 LFFE)

Resto de supuestos..... El promotor de la financiación (arts. 23.9 RPSFP y 51.2 LFFE)

→ Deber in vigilando (resp. Solidaria por hecho propio)

#### 4. Supuestos concretos de responsabilidad por incumplimiento de obligaciones

##### 3. Contrato predispuesto y responsabilidad por ineficacia

- Ineficacia contrato (control incorporación, contenido y transparencia)
- Responsabilidad frente al usuario que insta la nulidad del clausulado
- Responsabilidad también frente al usuario que no es beneficiario de los controles

## 4. Supuestos concretos de responsabilidad por incumplimiento de obligaciones

### 4. Responsabilidad por incorrecta evaluación del riesgo de crédito

- ¡Novedad!: obligación de evaluación del riesgo (no la solvencia) si:
  - La PFP determina el precio de una oferta (art. 4.4 RPSFP)
  - La PFP ofrece un servicio de gestión individualizada de cartera (art. 6.2 RPSFP)
- Una incorrecta evaluación del riesgo puede generar:
  - Error en el inversor
  - Responsabilidad por culpa en gestión individualizada de carteras
- También el promotor puede reclamar daños y perjuicios (resp. contractual 1101 CC)
- Dificultad imputación responsabilidad. Falta de acceso de la PFP a datos de solvencia fiables

---

Muchas gracias