**Jutjat Primera Instància núm.**

**Proc. Exec. Hipot. Núm.**

# AL JUTJAT

Sr. , procurador dels Tribunals, en representació de , segons consta en les actuacions consignades al marge, davant el Jutjat compareix i com correspongui en dret, MANIFESTA:

Que el passat 15 de maig de 2013 va entrar en vigor la Llei 1/2013, de 14 de maig, de mesures per reforçar la protecció als deutors hipotecaris, reestructuració de deute i lloguer social, en la DISPOSICIÓ TRANSITÒRIA QUARTA de la qual es preveu: *“En todo caso, en los procedimientos ejecutivos en curso a la entrada en vigor de esta ley en los que haya transcurrido el periodo de oposición de diez días previsto en el Art. 556.1 de la Ley de Enjuiciamiento Civil, las partes ejecutadas dispondrán de un plazo preclusivo de un mes para formular un incidente extraordinario de oposición basado en la existencia de las nuevas causas de oposición previstas en el apartado 7ª del Art. 557.1 y 4ª del artículo 695.1 de la Ley de Enjuiciamiento Civil”.*

Sense perjudici del deure de control d’ofici de les clàusules abusives en els processos executius que constitueix dret directament aplicable a partir de les sentències del Tribunal de Justícia de la Unió Europea de 26 d’octubre de 2006, assumpte Elisa María Mostaza - Claro contra Centro Móvil Milenium SL; Sentència de 27 de juny de 2000, assumpte Océano Grupo Editorial i Salvat Editores; Sentència de 21 de novembre de 2002, assumpte Cofidis; o Sentència de 17 de desembre de 2009 assumpte Martín Martín, de 3 de juny de 2010 (C -484/2008), 14 de juny de 2012 (C-618/2010), i de data 21 de febrer del 2013 (C-472-11), entre d’altres, mitjançant aquest escrit **INSTO INCIDENT EXTRAORDINARI D’OPOSICIÓ PER EXISTÈNCIA DE CLÀUSULES ABUSIVES EN EL TÍTOL QUE FONAMENTA L’EXECUCIÓ**, amb suspensió del curs del procés fins a la resolució de l’incident que fonamento en els següents:

##### FETS

**PRIMER. Títol**

En data , els meus representats van subscriure amb l’entitat (ENTITAT), (ESCRIPTURA) davant el notari de (PROVÍNCIA) Sr. (NOTARI), sota el número (...) del seu protocol, que l’executant adjunta com a **document núm. ........... a l’escrit de demanda**, TÍTOL en què fonamenta la seva demanda executiva.

Que, en el seu dia, l’entitat executant va instar aquest procediment contra el meu representat, qui, en el moment processal oportú i quan va ser citat per formular oposició, (NO VA PODER PERÒ VA AL·LEGAR CLÀUSULES ABUSIVES, EMPARANT-SE EN LEGISLACIÓ EUROPEA/NO VA OPOSAR-SE PERQUÈ NO EXISTIA AQUESTA CAUSA / S’HI VA OPOSAR PERÒ NO VA AL·LEGAR LES CLÀUSULES PERQUÈ NO EREN CAUSA D’OPOSICIÓ LEGALMENT ESTIPULADES). És per això, que emparats en la disposició transitòria 4a de la Llei 1/20013, de 14 de maig, de ...................... i dins el termini concedit per la Llei, formula aquest incident extraordinari.

La Demanda es va fonamentar –tal com consta en la LIQUIDACIÓ DE DEUTE adjuntada com a document número ............. a l’escrit de demanda– en els motius següents:

Deute:

Interessos:

Interessos moratoris:

Quotes vençudes impagades:

**SEGON. Condició de consumidor i usuari del demandat**

De conformitat amb l’article ....... de la Llei 1/2007, de ................, per la qual s’aprova el Text refós de la Llei de consumidors i usuaris, el meu client, persona física/avalador, té la condició de consumidor.

Pel que fa a l’avalador, escau atribuir-li aquesta condició de consumidor i, per tant, li és d’aplicació la nova normativa i els drets que s’hi recullen per als consumidors, quan aquest ha subscrit la garantia respecte del seu habitatge habitual i amb les mateixes condicions que les establertes per al deutor hipotecari, tot això de conformitat amb la Llei 1/2013, de 14 de maig, que recull la figura de l’avalador en les modificacions respecte del Reial decret llei 6/2012, de 9 de març, de mesures urgents de protecció de deutors hipotecaris sense recursos, i en la modificació de l’article 129 de la Llei hipotecària.

L’immoble objecte de la garantia hipotecària es tracta de l’**HABITATGE HABITUAL** de l’executat, adjunto com a document número 1 el certificat de convivència del padró d’habitants, probatori del seu domicili així com dels membres de la família que hi conviuen.

**TERCER. Valoració d’ofici de les clàusules abusives**

De conformitat amb la jurisprudència del Tribunal Superior de Justícia Europea, i per a la valoració d’ofici de les clàusules abusives, el jutge ha d’acordar d’ofici diligències de prova, com es va dir en la STJUE de 9 novembre de 2010 (C-137/2008) Cas VB Pénzügyi Lízing, però sempre respectant el principi de contradicció, com va establir la Sentència del TJUE de 21 de febrer del 2013 (cas Banif Plus Bank Zrt) que *“obliga, con carácter general, al juez nacional que haya comprobado de oficio el carácter abusivo de una cláusula contractual a informar de ello a las partes procesales y ofrecerles la posibilidad de debatir de forma contradictoria según las formas previstas al respecto por las reglas procesales nacionales”;* declara, així mateix, que el jutge nacional que hagi comprovat d’ofici el caràcter abusiu d’una clàusula contractual no està obligat, per poder extreure les conseqüències d’aquesta comprovació, a esperar que el consumidor, informat dels seus drets, presenti una declaració per la qual sol·liciti que s’anul·li aquesta clàusula.

És destacable la necessitat, d’acord amb la doctrina del TJUE, d’apreciar d’ofici el caràcter abusiu de les clàusules. Si s’aprecia després de l’admissió de la demanda, és preceptiva l’audiència de cinc dies, com diu la llei, i s’ha d’advertir quina és la clàusula controvertida i en quina mesura pot afectar l’execució, amb la possibilitat d’acordar prova i, si escau, sol·licitar vista.

Tot això sense perjudici que s’ha de permetre al·legar, com a causa d’oposició, l’abusivitat d’una clàusula. I en cas que hagi preclòs aquest tràmit, s’ha d’habilitar el termini del mes legal per formular l’oposició. Un cop transcorregut aquest termini, el jutge d’ofici pot apreciar el caràcter abusiu d’una clàusula oint l’executant si no s’hagués manifestat sobre la qüestió.

## QUART. OPOSICIÓ A L’EXECUCIÓ: Existència de clàusules abusives en el títol

En el moment processal en què va ser citat a formalitzar l’oposició, aquesta representació (SÍ/NO) va fonamentar-la en l’existència de clàusules abusives, (davant / a pesar de) la improcedència processal per a això.

**OPCIÓ QUAN JA ES VAN FORMULAR EN OPOSICIÓ:**

Encara que ja en el nostre escrit d’oposició a l’execució despatxada es va al·legar la nul·litat per abusiva de les clàusules inserides en el contracte objecte de la litis a l’empara de la jurisprudència recent de la UE, ens ratifiquem, per mitjà d’aquest incident i a l’empara de la llei 1/2013, en els arguments exposats en l’escrit d’oposició, per l’EXISTÈNCIA DE CLÀUSULES ABUSIVES EN EL CONTRACTE DE PRÉSTEC HIPOTECARI.

Per això i complint el que estableix la disposició transitòria quarta de la Llei 1/2013, de 14 de maig, de conformitat amb la nova redacció dels articles 557 i 695 de la Llei d’enjudiciament civil, que determina que l’existència de clàusules abusives en el títol és causa que fonamenta l’oposició en el procediment d’execució, sia quan aquestes constitueixin el fonament de l’oposició, sia quan determinen la quantitat exigible, **al·leguem l’existència de les clàusules abusives següents en el contracte objecte de la litis** i que, per això, s’han de declarar **NUL·LES**:

**a) Nul·litat de la clàusula de venciment anticipat. - pacte ............... del contracte:**

**IL·LEGALITAT DE LA CLÀUSULA:**

Transcriviu el que s’estableixi literalment en el contracte de préstec (cal preveure que s’ha de poder donar per vençut el préstec davant un sol impagament)

La clàusula anterior contravé el que s’estipula en la nova redacció de l’article 693 de la LEC, que determina que s’ha de poder accedir a l’execució hipotecària quan es deixi de pagar una part del capital del crèdit o els interessos, el pagament del qual s’hagi hagut de fer per terminis, si vencen almenys tres terminis mensuals sense que el deutor compleixi la seva obligació de pagament o un determinat nombre de quotes que signifiqui que el deutor hagi incomplert la seva obligació per un termini almenys equivalent a tres mesos.

### **Per la qual cosa aquesta clàusula ha de ser declarada nul·la de ple dret**

En aquest supòsit, el meu representat ha estat executat quan el deute que va motivar el venciment anticipat i la liquidació total segons el document número .......... de la demanda, era de ............ o –que és el mateix– el valor equivalent a ..... quotes.

**ABUSIVITAT I NUL·LITAT**:

Malgrat el que s’ha manifestat en l’apartat anterior, i havent-se iniciat el procediment de conformitat amb la normativa antiga, escau –en el supòsit que l’executant al·legui aquest punt– l’estudi de la clàusula que faculta l’entitat per resoldre el contracte i exigir a la bestreta el pagament immediat de la totalitat de les quantitats que acrediti davant l’impagament de qualsevol de les obligacions dineràries que se’n derivin; i fins i tot, si la prestatària o els fiadors incomplissin qualsevol altra obligació líquida i exigible contreta amb l’entitat, també suposaria una vulneració a la nova legislació i no només una clàusula manifestament abusiva en consideració a la durada del préstec i els imports concedits, abonats i pendents.

Es tracta d’una clàusula no negociada individualment que genera un desequilibri absolut davant l’incompliment d’una quota o, fins i tot, una part d’aquesta, que no és prou greu com per implicar la resolució contractual, atenent a la durada i la quantia del préstec.

Encara que se la considerés vàlida en determinades circumstàncies, la jurisprudència és plana a l’hora de requerir, per a la validesa i l’efectivitat d’aquesta clàusula, que el venciment s’hagi d’emparar en un incompliment manifest, com menys greu, que privi l’entitat de les garanties de recuperar el préstec.

En el cas que ens ocupa, (supòsit en què l’executat ha anat ingressant quantitats malgrat haver-hi el procediment instat i en cas contrari modificar-lo en el sentit que un cop instat no s’han abonat quotes però a l’inici no hi havia pendents les exigides legalment) no només hi havia un acord entre els contractants, sinó que la contínua operativa de la demandada (deixa/va) clara la seva intenció i capacitat de pagament, i en vista de tots aquests ingressos, desapareix la causa requerida perquè sigui vàlid el venciment .

En aquest sentit, citem la Sentència de l’Audiència Provincial de Barcelona d’1 d’abril del 2000 -referència "El Derecho" 18.764- quan exposa que: "*"Las cláusulas de vencimiento anticipado resultan válidas y son admisibles, al amparo del principio de la autonomía de la voluntad - art. 1255 CC -- siempre que no sean contrarias a la Ley, moral u orden público ni se deje su cumplimiento al arbitrio de uno de los contratantes -art. 1256-, para lo cual la decisión de vencimiento anticipado por voluntad unilateral de la Entidad actora tendrá que fundarse en una causa justa y objetiva, como p ej. Aquellas derivadas de una insolvencia sobrevenida del deudor o claro peligro de no poder atender a la debida prestación como son la incoación de un procedimiento concursal, liquidación de la persona jurídica..., en consonancia con lo dispuesto en el art. 1129 CC*”.

La Sentència de l’Audiència Provincial de Barcelona d’1 de setembre de 2008 -363.299- afegeix que "l*a "ratio" que subyace en la declaración de vencimiento anticipado de la deuda no es otra que la pérdida del beneficio del plazo que resulta ser en beneficio del acreedor o deudor o de éste último como establece el art. 1127 CC. En dicho sentido, cuando existe un riesgo cierto y determinado que la deuda no va a ser hecha efectiva por el deudor a su normal vencimiento y quedan disminuidas las legítimas expectativas de cobro del débito es justo y equitativo, conforme a lo dispuesto en el art. 1129 CC -que también encuentra una específica aplicación en los arts. 1915 CC. y 883 Ccom.-, se pierda dicho beneficio del plazo o también denominado caducidad del derecho a utilizar el plazo. Ahora bien,* ***para que ello se encuentre legitimado es preciso tenga su amparo en alguna de las reglas del art. 1129 CC*”**.

En aquest sentit, i si escau la valoració del supòsit de fet, s’ha de demanar l’EXPEDIENT ADMINISTRATIU PREVI A LA CONCESSIÓ DEL PRÉSTEC HIPOTECARI, per tal que el jutge pugui analitzar les circumstàncies en què es va signar el préstec assenyalat, la capacitat d’endeutament i la situació del meu mandant en aquell moment, per valorar si en aquest supòsit es podria preveure l’impossible impagament d’alguna quota. (PROVA ANTICIPADA)

**És òbvia la CONSIDERACIÓ D’ESSENCIAL DE LA CLÀUSULA DECLARADA NUL·LA, ja que l’execució va ser instada emparant-se en una clàusula nul·la, per tant inexistent, i sense complir els requisits legals per als deutes de venciment i liquiditat.**

**b) Nul·litat respecte a la CLÀUSULA DE LIQUIDACIÓ DE DEUTE**

Clàusula ............... del contracte i, en virtut de la qual, l’actora adjunta la liquidació com a document número ..... a l’escrit de demanda.

És evident, que, si es considera nul·la la clàusula de venciment anticipat, la liquidació efectuada és incorrecta per improcedent, ja que no podria considerar-se exigible el que es reclama com a capital pendent d’amortització.

Es podrien reclamar les quotes impagades, els interessos remuneratoris pactats i no pactats, així com els interessos moratoris aplicats sobre el capital que es deu; la qual cosa determinaria un deute exigible en la data abans indicada de ................. euros. I, per tant, molt inferior a la quantitat sol·licitada i notificada al meu client.

En aquest mateix sentit, si es concep fora de normativa el venciment anticipat executat per la demandant, a causa de la modificació legal en què es fonamenta aquest escrit, no era procedent, en cap cas, el venciment anticipat del deute.

**c) Nul·litat de la clàusula dels interessos moratoris estipulats en un (percentatge superior a l’interès legal \*3)** %, en tractar-se d’un percentatge molt més elevat que el previst actualment en la legislació.

Ja amb anterioritat a la vigència de la norma, la jurisprudència tenia un criteri aproximat sobre el que considerava abusiu; ara, però, no cal fer referència a tota la jurisprudència quan, la mateixa Llei 1/2013 estableix que s’ha de considerar nul·la per abusiva la clàusula que estableixi l’interès per sobre de tres vegades l’interès legal.

També cal que fem al·lusió al percentatge fixat en el projecte de legislació catalana de consum, que estableix el límit dels interessos moratoris en el **2,5%**, per la qual cosa és el límit que serà aplicable en aquesta comunitat autònoma, i al codi de bones pràctiques bancàries que el situa –en determinats casos– en dos punt per sobre de l’interès legal.

En aquest supòsit, la nul·litat ha d’implicar únicament i exclusivament que es tingui aquesta clàusula per no inclosa i, per tant, que s’impedeixi la seva inserció en el contracte i que no s’escaigui la moderació judicial dels interessos, d’acord amb la STC TJUE de data 14 de juny de 2012 (C-618/2010).

La Sentència de 22 de febrer de 2013 dictada pel Tribunal Suprem estableix: *“La prestación de intereses es la* ***obligación accesoria*** *que acompaña a la obligación pecuniaria principal y que viene determinada en relación al tiempo de cumplimiento y a la cuantía de ésta. Aparte de los intereses legales (así, artículo 1108 del Código civil), los convencionales se establecen por los sujetos de la obligación principal, como remuneratorios previstos para el cumplimiento normal o a término y como moratorios, para la demora en el cumplimiento de la obligación principal. Unos y otros tienen la cuantía libremente pactada por las partes (artículo 1108, "intereses convenidos" y 1255 del Código civil, principio de la autonomía de la voluntad) pero con la limitación que impone la mencionada Ley de usura en su artículo 3 que establece la nulidad del contrato con la consecuencia de que el prestatario estará obligado a entregar tan sólo la suma recibida”*.

(Davant la impugnació bancària en base a sol·licitar moderació i integració):

Pel que fa a la manifestació de contrari, en què es reconeix l’abusivitat de la clàusula i se sol·licita la modificació del tipus d’interès, aquesta part vol fer constar que, si bé la DT 2ª estableix el mandat de recàlcul immediat dels interessos, que ha de ser requerit pel secretari, encara que el demandat no formuli oposició, res no impedeix que aquesta representació continuï en la seva sol·licitud de declaració de nul·litat, atès que la no-consideració d’aquesta clàusula com a nul·la suposaria desvirtuar les normes europees que promouen la seva exclusió i no la integració en el contracte.

En aquest sentit, es pronuncia l’Audiència Provincial de Barcelona, ​​secció 14 en la Sentència de data 29 d’octubre de 2012.

**d) CLÀUSULA LÍMIT**

En aquest sentit, i en relació amb la clàusula .................., apartat ..........................., el document sobre el qual es fonamenta aquesta execució inclou una clàusula de limitació mínima de la variació del tipus d’interès (clàusula límit), que, davant una manca de transparència i claredat, es troba recollida, sense cap tipus de distinció o marcatge respecte del text, en un complex i "feixuc" conjunt de fórmules aritmètiques que en dificulten la lectura i la comprensió.

Cal destacar que aquesta condició no constava en l’oferta vinculant, **la còpia de la qual adjunto/sol·licito com a prova**; i, per tant, l’entitat l’ha imposada sense oferir al consumidor la més mínima informació ni de la seva repercussió i ni tan sols de la seva existència.

Insistint en el concepte d’abusivitat, atès que la clàusula podria no ser declarada com a abusiva sense atendre al cas concret, cal destacar-ne la ubicació en el document número ......... de l’escrit de demanda, així com la seva poca claredat per estendre’s en ...... folis i, també, cal destacar-ne el fet que l’entitat no detallés ni remarqués la limitació que la clàusula imposava; tot plegat ha fet que el meu representat ........... (situació professional) no hagi entès el seu abast, ja que ni tan sols se li va explicar mínimament el significat de la clàusula.

Emparem aquesta sol·licitud en la recent Sentència de data 9 de maig de 2013 de la Sala Primera Civil del Tribunal Suprem CASSACIÓ I INFRACCIÓ PROCESSAL Núm.: 485/2012, que declara la nul·litat de les clàusules límit en els casos de manca de transparència i condemna les entitats demandades al cessament immediat de l’aplicació d’aquesta clàusula.

(BBVA, CAJAMAR, CAJAGALICIA ACARAR) En el present supòsit, a més a més, prenem en consideració el fet que les clàusules anul·lades per la sentència reuneixen les mateixes condicions de manca transparència i claredat que la imposada en el préstec en qüestió, **ja que fins i tot coincideix en la seva redacció amb aquelles subscrites per aquesta entitat que han sigut objecte de valoració pel mateix Tribunal Suprem.**

Cal destacar, finalment, respecte d’aquesta limitació unilateral dels drets del meu representat, que el mateix diferencial no aplicat a la seva quota hipotecària ha agreujat prou la seva situació econòmica, la qual cosa ha comportat l’impagament de les seves quotes, les quals si s’haguessin recalculat segons l’interès que hagués estat pertinent, segurament hagués pogut continuar abonant les quotes com havia estat fent durant tots aquests anys ..........

**(COMPTE AMB LES NOVACIONS: en cas que hi hagi una escriptura de novació contractual, imposada per concessió de carències i/o suspensió de quotes amb condicions més perjudicials que les previstes en l’escriptura inicial) sol·licitem:**

**e) Nul·litat del document de novació del préstec inicial:**

El procediment d’execució ha sigut instat quan els executats havien sol·licitat una suspensió de les quotes i l’entitat l’havia autoritzat.

No obstant això, cal destacar que ens trobem –a partir de la sol·licitud d’ajornament– davant de dos documents: en el primer document de préstec subscrit en data ............... (document núm. 1 de la demanda), en el seu pacte primer, lletra *b) operativa de les disposicions*, les parts podien acordar períodes de suspensió de fins a 12 mesos, establint períodes "d’espera", tal com així van sol·licitar. Tanmateix, en lloc d’aplicar aquesta clàusula, en què s’estipula que els interessos del període d’espera es generaran a la seva finalització mitjançant una disposició de capital del mateix préstec que es destinarà al pagament d’aquests interessos, l’entitat exigeix ​​que es formalitzi un segon document, que no és altra cosa que una escriptura de novació, atorgada en data ....................., de tal manera que en el seu pacte SEGON es concedeix una carència de ........ quotes mensuals que FINALITZEN A ....................., però establint l’abonament dels interessos de manera mensual; de manera que en resulta, sens dubte, una clàusula molt més perjudicial que la modificada, ja que en la primera, en finalitzar la suspensió de quotes, els interessos s’abonarien mitjançant una disposició de capital (opció que ha "desaparegut" en novar el contracte) i no, com així estipula la novació, mitjançant el pagament d’una quota mensual que converteix el concepte de suspensió del préstec en un mer "abaratiment temporal de la quota resultant" i desvirtua, així, la raó d’aquesta clàusula que no era altra que la de permetre al deutor hipotecari, en greu situació econòmica, la tranquil·litat de poder estar uns mesos reestructurant la seva situació econòmica sense "l’espasa de Dàmocles" que suposava l’impagament d’algunes quotes hipotecàries, ja que aquestes, tot i que en menor quantia, es continuen meritant com a conseqüència de la novació contractual.

En aquest supòsit, a més a més, la novació contractual, contràriament al que estipula el contracte inicial, genera interessos i obligacions de pagament mensuals, si bé no genera quotes de principal; o el que és el mateix, l’entitat ha procedit a l’execució hipotecària sense que hi hagi cap quantitat corresponent al principal del crèdit –pròpiament dit– vençuda, sinó únicament interessos, els quals, si no s’hagués novat el contracte, no s’haguessin generat fins a la finalització de la carència, és a dir, en ............... .

La posició adoptada per l’entitat bancària, en ús de la seva posició de privilegi i abusant de la necessitat dels meus representats, no pot suposar altra cosa que la imposició d’una clàusula abusiva, no només no pactada individualment sinó fins i tot imposada; ja que no oblidem que els meus mandants disposaven d’una solució molt més beneficiosa en l’escriptura original, però, amb vista a assegurar-los el temps "d’espera", se’ls obliga a subscriure una novació contractual, operació que òbviament si no s’haguessin vist obligats a signar a causa de la seva situació econòmica, no ho haguessin fet.

**f) Nul·litat de clàusules del document de novació contractual**

Subsidiàriament, i en cas que es consideri vàlid el document de novació, aquesta representació sol·licita la nul·litat de les següents clàusules que considera abusives i, per tant, nul·les:

(TRANSCRIVIU LES CLÀUSULES NUL·LES INCLOSES EN EL DOCUMENT DE NOVACIÓ)

**SISÈ. Declaració de nul·litat de les clàusules abusives:**

Per tot el que s’ha exposat, i de conformitat amb la legislació de consumidors i usuaris, sol·licitem la declaració de nul·litat de les clàusules següents:

a) En el document de préstec:

Clàusula .........

Clàusula.........

Clàusula.........

Clàusula.........

b) En el document de novació

Clàusula.........

Clàusula.........

Clàusula.........

Clàusula.........

**SETÈ. Conseqüències de la declaració de nul·litat de les clàusules abusives. No integració en el contracte.**

**A la declaració de nul·litat de la clàusula ............ venciment anticipat. SOBRESEÏMENT DEL PROCEDIMENT.**

Pel que fa a la clàusula de venciment anticipat, i de conformitat amb les manifestacions del present escrit, ja sigui una nul·litat sobrevinguda per l’aprovació de la nova normativa, ja sigui per la valoració de la clàusula en el supòsit concret que ens ocupa, la declaració de nul·litat determinarà l’aplicació de la doctrina jurisprudencial en matèria de resolució contractual (articles 1124 i 1129 CC), sense que sigui procedent despatxar execució.

**A la declaració de nul·litat de la clàusula LÍMIT. SOBRESEÏMENT DEL PROCEDIMENT.**

La nul·litat d’aquesta clàusula, que se la considera essencial en tractar-se d’interessos remuneratoris i per tant part integrant del préstec principal, ha de produir el sobreseïment del procediment, ja que, un cop declarada nul·la, cap de les quotes que es reclamen són les que realment es deuen, ja que, malgrat que el més alt tribunal considera que la seva sentència respecte de les quotes ja pagades no ha de ser retroactiva, sí que ha de ser d’immediata aplicació i afectaria totes les quotes del préstec, vençudes o no, que no hagin estat pagades.

**(ATENCIÓ) A la declaració de nul·litat del document ............. de novació. SOBRESEÏMENT DEL PROCEDIMENT i, de manera subsidiària, continuació respecte de les clàusules no declarades nul·les.**

En el supòsit que el jutge consideri la nul·litat de l’escrit de novació contractual, i no la del document de préstec amb garantia hipotecària, s’hauran d’aplicar, per als períodes de suspensió, les condicions establertes en el contracte inicial. I, per tant, aquest procediment ha de ser desestimat per no existir deute líquid ni vençut, ja que la suspensió no hauria operat a la data de venciment anticipat, ni en la data de la liquidació, ni tan sols en la data d’incoació d’aquest procediment.

**A la declaració de nul·litat de la clàusula ......... DE LIQUIDACIÓ DEL DEUTE.**

Aquesta liquidació, adjunta com a document ............, i de conformitat amb la clàusula ............ que ha estat declarada nul·la, és des de la declaració errònia i nul·la de ple dret; i tractant-se d’un títol essencial que fonamenta aquesta execució, s’ha de SOBRESEURE el procés.

Així mateix, i tal com estableix la Sentència de data ......... del Jutjat Mercantil Núm. 3 de Barcelona, ​​la declaració de nul·litat de qualsevol de les clàusules anteriors (venciment anticipat, clàusula límit, novació...) suposa que la liquidació presentada té defectes irreparables i per tant s’ha de declarar nul·la, la qual cosa suposa la nul·litat de totes les actuacions que s’hi han basat.

**A la declaració de nul·litat de la clàusula ........... d’interessos moratoris.**

En tractar-se d’una obligació accessòria, de conformitat amb la Sentència de 22 de febrer de 2013, escauria la continuació del procediment, sempre que s’establís únicament la nul·litat d’aquesta clàusula. Ara bé, no escau la seva integració ni la moderació dels interessos, d’acord amb la STC TJUE de data 14 de juny de 2012 (C-618/2010), aplicada en la interlocutòria de data 4 de febrer de 2012, dictada pel Jutjat de Primera Instància núm. 1 de Mataró, ............ .

**VUITÈ. Sobreseïment del procediment clàusules nul·les essencials**

De conformitat amb el que estableix l’article 695 LEC. 4 “*De estimarse la causa 4ª, se acordará el sobreseimiento de la ejecución cuando la cláusula contractual fundamente la ejecución. En otro caso, se continuara la ejecución con la inaplicación de la cláusula abusiva*”.

La declaració de nul·litat de les clàusules de venciment anticipat, clàusula límit, liquidació del deute o, fins i tot, el document de novació, ha de determinar el sobreseïment del procediment, atès que el fonament de l’execució es basa en uns càlculs emparats en clàusules que s’han de tenir per no incloses i que incideixen expressament i de forma òbviament excessiva –i indeguda– en la quantia reclamada.

La declaració de nul·litat esmentada d’aquestes clàusules, i encara amb més motiu la seva essencialitat, permetria, de conformitat amb l’article **559.1.3** de la vigent Llei d’enjudiciament civil, que l’executat pogués oposar-se a l’execució, al·legant el defecte de nul·litat radical del despatx d’execució “per infracció, en despatxar-se execució, del que disposa l’article 520”.

L’article 520 estableix que els títols executius contractuals han de reflectir un deute d’una quantitat determinada superior a 300 euros, que haurà de ser al mateix temps vençut, líquid i exigible, ja que, encara que el precepte no es refereixi expressament als requisits de venciment i exigibilitat, resulten òbviament imprescindibles, com es desprèn de la regulació dels articles 572 i concordants.

En els supòsits descrits (venciment anticipat, clàusula límit, contracte de novació), la declaració de nul·litat suposa que ens trobem davant un deute no vençut ni líquid i, per tant, no exigible.

**Subsidiàriament i per al suposat cas que no es consideri la/les clàusula/es nul·la/es com a essencial/s i fonament de l’execució**

**NOVÈ. Continuació del procediment d’execució**

En cas que no es declari el sobreseïment del procediment hipotecari, aquest haurà de continuar amb la declaració de nul·litat d’aquelles clàusules que es considerin abusives, d’ofici o a instància de part, i sense que escaigui integrar les clàusules anul·lades a la resta del contracte. De manera que el procediment s’ha d’adaptar a les restants clàusules del document, i despatxant-se execució en la quantitat corresponent al principal, juntament amb els interessos remuneratoris, correctament calculats per al supòsit de l’existència de nul·litat de la clàusula límit, a la data de la demanda, i sense la reclamació dels interessos moratoris declarats abusius.

En aquest sentit, el Jutjat Mercantil número 3 de Barcelona ​​s’ha pronunciat i ha considerat que la clàusula d’interessos moratoris no només és abusiva sinó que també afecta la liquiditat del deute reclamat.

Quant al document de novació .....

## DESÈ. Suspensió execució hipotecària

Així doncs, és procedent que es declari la suspensió de l’execució hipotecària, que es traslladi l’oposició a la part executant per tal que manifesti el que més li convingui conforme amb el dret, i es decideixi sobre la consideració i, si escau, la declaració de nul·litat de les clàusules abusives del préstec hipotecari, i així es pugui determinar la continuïtat o el sobreseïment del procediment.

Als anteriors fets hi són d’aplicació els següents

##### FONAMENTS DE DRET

1. **COMPETÈNCIA OBJECTIVA I TERRITORIAL**

Es tinguin per reproduïdes les al·legacions de contrari.

#### LEGITIMACIÓ

Els meus representats estan legitimats per realitzar aquesta oposició a la demanda.

#### PROCEDIMENT

**Respecte de l’INCIDENT EXTRAORDINARI D’OPOSICIÓ:**

#### Llei 1/2013 de

Articles 520, 559.1.3 i 557.1.5ª de la Llei d’enjudiciament civil

La normativa al·legada en relació amb les sentències dictades pel Tribunal de justícia de la Unió Europea.

Directiva 93/13/CEE del Consell, de 5 d’abril de 1993, i la resta de normativa al·legada en el cos d’aquest document.

**Quant al SOBRESEÏMENT del procediment:**

Art 9.1 i 24 de la Constitució espanyola, en relació amb la Directiva 93/13/CEE del Consell, de 5 d’abril de 1993 i la seva interpretació en la Sentència del TJUE de data 14 de març de 2013, tot això de conformitat amb la Llei 1/2013 ................

**Subsidiàriament, en cas que no es declari el sobreseïment del procediment i amb relació a la continuïtat d’aquest:**

la Llei 1/2013 ................

#### IV. FONS DE L’ASSUMPTE

**Quant a la nul·litat de les clàusules abusives i la nul·litat contractual:**

Normativa vigent en contractes subscrits amb consumidors i usuaris, en concret RDL 1/2007, de 16 de novembre, Llei de condicions generals per a la contractació, amb especial referència als articles 82 i següents, respecte de les clàusules abusives.

Llei de condicions generals per a la contractació ...................

Normativa sobre transparència bancària i, especialment, l’Ordre EHA/2899/2011, de 28 d’octubre, de transparència i protecció del client de serveis bancaris.

Directives comunitàries i, en especial, la Directiva 93 ................ i jurisprudència del Tribunal de Justícia de la Unió Europea.

**Pel que fa a la primacia en l’aplicació del dret comunitari:**

STC del Tribunal Superior de Justícia de Catalunya, Sala Contenciosa Administrativa Secció 1, va dictar Sentència en data 22 de novembre de 2012.

Sentències del Tribunal de Justícia de la Unió Europea de dates:

15 de juliol de 1964, assumpte Flaminio Costa,

17 de desembre 1970, assumpte Internationale Handelsgesellschaft, i

9 de març 1978, assumpte Simmenthal

#### IV. JURISPRUDÈNCIA

Sentències del Tribunal de Justícia de la Unió Europea:

de data 14 de març de 2013, sobre l’assumpte C-415/2011,

de data 3 de juny de 2010 (C-484/2008),

de data 14 de juny de 2012 (C-618/2010), i

de data 21 de febrer del 2013 (C-472-11),

Sentència del Tribunal Suprem de data 22 de febrer de 2013, ID CENDOJ: 28079110012013100101.

 *“La prestación de intereses es la* ***obligación accesoria*** *que acompaña a la obligación pecuniaria principal y que viene determinada en relación al tiempo de cumplimiento y a la cuantía de ésta. Aparte de los intereses legales (así, artículo 1108 del Código civil), los convencionales se establecen por los sujetos de la obligación principal, como remuneratorios previstos para el cumplimiento normal o a término y como moratorios, para la demora en el cumplimiento de la obligación principal. Unos y otros tienen la cuantía libremente pactada por las partes (artículo 1108, "intereses convenidos" y 1255 del Código civil, principio de la autonomía de la voluntad) pero con la limitación que impone la mencionada Ley de usura en su artículo 3 que establece la nulidad del contrato con la consecuencia de que el prestatario estará obligado a entregar tan sólo la suma recibida”.*

Interlocutòria de data 4 de febrer de 2013 del Jutjat de Primera Instància núm. 1 de Mataró,

Interlocutòria de 21 de març de 2013 del Jutjat de Primera Instància Núm. 3 d’Arrecife.

Interlocutòria de 8 d’abril de 2013 del Jutjat de Primera Instància núm. 4 d’Arrecife.

El Jutjat Mercantil número 3 de Barcelona en Sentència de 2 de maig de 2013.

#### VI. COSTES

De conformitat amb els articles 394 i següents de la LEC.

Per tot això,

**AL JUTJAT SOL·LICITO**: Que tingui per presentat aquest escrit, els documents i totes les còpies corresponents; que els admeti i tingui per formulada, en el termini i en la forma escaient, l’oposició a l’execució despatxada a instància de la representació processal de l’entitat ........................... formulada contra ...............................; que ordeni el que sigui necessari per a l’impuls del tràmit procedimental pertinent amb suspensió del curs de l’execució per, en definitiva, dictar resolució per la qual declari:

a) SOBRESEÏMENT del procediment d’execució, amb els efectes que hi són inherents.

Subsidiàriament,

b) Si no declara el sobreseïment del procediment hipotecari, dicti interlocutòria per la qual estimi les causes d’oposició adduïdes i declari la nul·litat de totes aquelles clàusules abusives que consten en els títols dels quals porta causa el present procediment, i retrotregui les actuacions al moment d’admissió a tràmit de la demanda executiva, amb nul·litat de les actuacions posteriorment.

c) De manera subsidiària a les dues anteriors, estableixi les conseqüències d’aquella declaració d’abusivitat en cada clàusula assenyalada a l’efecte d’aquesta execució. I concretament:

a) venciment anticipat pacte SISÈ BIS del mateix contracte de data .............. i, per tant, incorrecta la liquidació del deute aportada de contrari.

b) **Clàusula LÍMIT**. Establint els interessos reclamats de conformitat amb l’interès que s’hauria d’haver aplicat si no s’hagués tingut en compte aquesta clàusula.

c) **nul·litat de les clàusules contingudes en el document de novació**: els **interessos moratoris** estipulats en un ....................%, pacte .......... del contracte de crèdit obert amb garantia hipotecària de data.

d) Nul·litat de la clàusula de liquidació de deute i, subsidiàriament, nul·litat de la liquidació per error en el contingut, d’acord amb aquelles clàusules que s’hagin declarat nul·les i hagin estat reflectides en la liquidació de part.

I, com a conseqüència de tot el que s’ha exposat, i sense que escaigui inserir les clàusules anul·lades en la resta del contracte, per al supòsit de no estimar-se el sobreseïment del procediment, es continuï amb el procediment, en consideració a les clàusules que hi consten, i es despatxi execució en la quantitat corresponent al principal, juntament amb els interessos remuneratoris a la data de la demanda.

c) Tot això amb expressa imposició de costes a l’executant.

En

**ALTRESSÍ PRIMER. MANIFESTO**: Que, en cas que es decreti la suspensió del procediment, emparant-se en la nova normativa vigent, i en la mesura que es mantinguin les causes de suspensió, sol·licito, així mateix, la suspensió de la generació dels interessos moratoris.

**SOL·LICITO AL JUTJAT**: Que tingui per fetes les manifestacions anteriors, als efectes oportuns i les acordi de conformitat.

**ALTRESSÍ SEGON. MANIFESTO**: **(PROVA ANTICIPADA)** Que en el seu dia rebi com a prova aquest incident i, en virtut del que estableixen els articles 293, següents i concordants, de la Llei processal civil, interessa que, amb la finalitat de disposar de la informació que es dirà en la vista corresponent, es practiqui la **PROVA ANTICIPADA** següent:

Es requereixi a l’entitat ............., a través de la seva representació processal, perquè aporti en el procediment l’EXPEDIENT ADMINISTRATIU PREVI A LA CONCESSIÓ DEL PRÉSTEC HIPOTECARI, a fi de poder constatar l’oferta vinculant, les condicions acordades i, especialment, la capacitat d’endeutament del meu representat, fets cadascun dels quals l’entitat tenia coneixement amb anterioritat a la subscripció de l’escriptura.

**SOL·LICTO AL JUTJAT**: Que tingui per formulada la manifestació anterior i que procedeixi d’acord amb el que sol·licito.

**ALTRESSÍ TERCER. MANIFESTO**: **(Vista)** Que aquesta representació processal demana que s’assenyali dia i hora per a la compareixença de les parts a la vista corresponent.

**SOL·LICITO AL JUTJAT**: Que tingui per efectuada la manifestació anterior i l’acordi de conformitat amb el que s’ha sol·licitat.

SUSPENSIÓ DOS ANYS Llei 27/2012, de 15 de novembre, de mesures urgents per reforçar la protecció als deutors hipotecaris ....

**ALTRESSÍ QUART. MANIFESTO:** Els meus representats es troben en una greu situació econòmica, fins a l’extrem de quedar inclosos en els supòsits a què es refereix el Reial decret llei 27/2012, de 15 de novembre, de mesures urgents per a reforçar la protecció als deutors hipotecaris, que possibilita –en els supòsits excepcionals que recull– la suspensió del llançament en els procediments d’execució hipotecària.

El Reial Decret, aprovat en data 15 de novembre de 2012, i publicat l’endemà, té per objecte “*la suspensión inmediata y por un plazo de dos años de los desahucios de las familias que se encuentren en una situación de especial riesgo de exclusión. Esta medida, con carácter excepcional y temporal, afectará a cualquier proceso judicial o extrajudicial de ejecución hipotecaria por el cual se adjudique al acreedor la vivienda habitual de personas pertenecientes a determinados colectivos. En estos casos, el real decreto-ley, sin alterar el procedimiento de ejecución hipotecaria, impide que se proceda al lanzamiento que culminaría con el desalojo de las personas”*.

En relació amb els requisits establerts, que compleixen els meus clients, són els següents:

1. Que la família estigui subjecta a només un dels supòsits detallats en l’article 1.2 del Reial decret:

El supòsit que ens ocupa es tracta d’una família nombrosa, amb ............ fills menors d’edat.

2. - En compliment dels requisits que estableix l’article 1.3 del Reial decret:

Que la família no superi per triplicat l’INDICADOR PÚBLIC DE RENDA D’EFECTES MÚLTIPLES (IPREM), establert per a l’any 2012 en la quantitat de 19.170,39 € anuals.

Adjunto com a documents números .........:

**AL JUTJAT SOL·LICITO:** Que, de forma subsidiària en cas que l’oposició sigui desestimada, decreti, en el moment processal oportú i, si cal, requereixi la documentació que es consideri procedent, la SUSPENSIÓ DEL PROCEDIMENT D’EXECUCIÓ PER UN PERÍODE DE DOS ANYS de conformitat amb el RDL 27/2012 de data 15 de novembre de 2012.