

# ÍNDICE

Introducción.....	Pág.	15
-------------------	------	----

## PRIMERA PARTE

### GENERALIDADES. PODER DE MERCADO

CAPÍTULO I. HISTORIA, INSTITUCIONES Y ECONOMÍA.....	19
I.    ORIGEN HISTÓRICO DEL DERECHO DE LA COMPETENCIA .....	19
1. <i>La raíz norteamericana</i> .....	19
2. <i>La implantación del Derecho antitrust en Europa a través del Derecho comunitario</i> .....	21
3. <i>El Derecho de la competencia en España</i> .....	26
II.   MARCO INSTITUCIONAL.....	28
1. <i>Instituciones encargadas de la aplicación del Derecho comunitario de la competencia</i> .....	28
2. <i>Instituciones encargadas de la aplicación del Derecho español de la competencia</i> .....	29
III.  El Derecho de la competencia y la economía .....	33
CAPÍTULO II. EL MERCADO Y LOS OPERADORES.....	37
I.    DEFINICIÓN DEL MERCADO DE REFERENCIA .....	38
1. <i>Unidad de criterios para las distintas áreas del Derecho de la competencia</i> .....	38
2. <i>Principios básicos</i> .....	40
3. <i>Mercado de producto</i> .....	43
4. <i>Mercado geográfico</i> .....	48
II.   DETERMINACIÓN DEL PODER DE MERCADO .....	52

## SEGUNDA PARTE

### ACUERDOS RESTRICTIVOS DE LA COMPETENCIA Y CONDUCTAS UNILATERALES

CAPÍTULO I. CUESTIONES DE FONDO.....	61
I.    ACUERDOS RESTRICTIVOS DE COMPETENCIA .....	61
1. <i>Derecho comunitario: artículo 81 TCE</i> .....	61
1.1. Artículo 81.1 TCE .....	63
1.1.1. Concepto de empresa.....	64

1.1.2.	Acuerdos, decisiones de asociaciones de empresas y prácticas concertadas	72
	A) Acuerdos.....	72
	B) Decisiones de asociaciones de empresas.....	78
	C) Prácticas concertadas.....	78
	D) Medidas gubernamentales: compulsión <i>de iure</i> y <i>de facto</i> ...	84
1.1.3.	Restricción de la competencia: «Objeto» y «Efecto» .....	85
	A) Restricciones por su objeto.....	86
	B) Restricciones por su efecto .....	88
1.1.4.	El requisito del efecto sensible o apreciable .....	93
1.1.5.	Afectación del comercio entre los Estados miembros.....	94
1.1.6.	La restricción de la competencia «dentro del mercado común»	96
1.2.	Artículo 81.2 TCE.....	97
1.3.	Artículo 81.3 TCE: Excepción legal y exenciones por categorías....	98
1.3.1.	Acuerdos que contribuyan a mejorar la producción o la distribución de los productos o a fomentar el progreso técnico o económico .....	101
1.3.2.	Participación equitativa de los consumidores en el beneficio resultante .....	104
1.3.3.	Carácter indispensable de las restricciones .....	105
1.3.4.	No eliminación de la competencia.....	106
1.4.	La autorización de acuerdos horizontales .....	106
1.4.1.	Acuerdos sin impacto positivo sobre la eficiencia de las empresas	107
1.4.2.	Acuerdos susceptibles de generar eficiencias: los acuerdos de cooperación horizontal.....	108
1.4.3.	Condiciones de exención previstas en los Reglamentos 2659/2000 y 2658/2000 .....	118
A)	Reglamento 2.659/2000, de 29 de noviembre, de exención de determinados acuerdos de Investigación y Desarrollo.....	118
B)	Reglamento 2.658/2000, de 29 de noviembre, de exención de determinados acuerdos de especialización.....	119
1.5.	La autorización de acuerdos verticales .....	120
1.5.1.	Efectos positivos y negativos de los acuerdos verticales .....	124
1.5.2.	Acuerdos verticales exentos en virtud del Reglamento 2790/ 1999: Cláusula general .....	127
1.5.3.	Restricciones especialmente graves: Cláusulas negras .....	128
1.5.4.	Cláusulas no autorizadas que no impiden la aplicación de la exención por categorías: Cláusulas de no competencia .....	129
1.5.5.	Procedimiento de retirada de la exención .....	129
1.5.6.	La exclusión de la aplicación de las exenciones por categorías mediante reglamento <i>ad hoc</i> .....	130
1.5.7.	Criterios de evaluación para la aplicación del artículo 81.1 y 81.3 TCE a los acuerdos que contengan restricciones verticales .....	131
2.	<i>Derecho español: artículo 1 de la LDC</i> .....	135
2.1.	Artículo 1.3 LDC .....	140
2.2.	Artículo 4 LDC: Las conductas autorizadas por Ley.....	141
2.3.	Exenciones por categorías.....	142

2.4. Conductas de menor importancia y declaraciones de inaplicabilidad...	143
<b>II. CONDUCTAS UNILATERALES</b> .....	146
1. <i>Artículo 82 TCE</i> .....	146
1.1. El concepto de posición dominante .....	149
1.1.1. Posición dominante individual .....	150
1.1.2. Posición dominante colectiva .....	154
1.2. El concepto de abuso .....	156
1.2.1. Notas generales sobre la conducta abusiva .....	158
A) El carácter objetivo del abuso .....	158
B) Tipología general de los abusos: el abuso de exclusión y el abuso de explotación.....	160
C) Criterios de valoración del abuso.....	161
D) La teoría del «contratante obligatorio».....	164
1.2.2. Análisis específico de los principales tipos de abuso .....	166
A) Abusos de exclusión destinados a reforzar una posición dominante .....	167
B) Abusos de exclusión destinados a extender una posición dominante .....	177
C) Abusos de explotación .....	189
1.3. Otras condiciones para la aplicación del artículo 82 TCE .....	191
2. <i>El abuso de posición de dominio en Derecho español: Artículo 2 LDC</i> ....	192
2.1. La posición de dominio.....	193
2.2. El abuso .....	195
2.2.1. La noción de abuso .....	195
2.2.2. Análisis específico de los principales tipos de abuso.....	197
<b>III. EL FALSEAMIENTO DE LA LIBRE COMPETENCIA POR ACTOS DESLEALES EN DERECHO ESPAÑOL</b> .....	202
<b>CAPÍTULO II. CUESTIONES DE PROCEDIMIENTO</b> .....	204
<b>I. PROCEDIMIENTO ANTE LAS INSTITUCIONES COMUNITARIAS</b> .....	204
1. <i>Introducción</i> .....	204
1.1. Régimen general.....	204
1.2. La Jurisprudencia del TJCE y los Principios generales del Derecho en el procedimiento de aplicación de las normas de competencia comunitarias .....	206
1.3. Competencia de los órganos jurisdiccionales y autoridades nacionales en asuntos de competencia.....	208
1.4. Aplicación administrativa: el reparto de funciones entre la Comisión Europea y las Autoridades Nacionales de Competencia .....	209
1.5. Organos jurisdiccionales nacionales .....	212
2. <i>La organización de los procedimientos</i> .....	215
2.1. Características generales del procedimiento de aplicación del Derecho de la competencia comunitario. Enunciado de los principales procedimientos .....	215
2.2. Las decisiones de la Comisión Europea en los asuntos de competencia .....	216
3. <i>Incoación del expediente</i> .....	217
3.1. Actividades de la Comisión Europea previas a la incoación de un expediente. Contactos informales y estudios por sectores económicos. ....	217
3.2. Cuestiones generales relativas a la incoación de un expediente. Tipos..	217
4. <i>La instrucción del expediente, en general</i> .....	219

5.	<i>Solicitudes de información</i> .....	221
5.1.	Solicitudes simples y solicitudes mediante decisión obligatoria .....	221
5.2.	La respuesta de las empresas .....	223
6.	<i>Inspecciones</i> .....	224
6.1.	Tipos de inspecciones .....	224
6.1.1.	Las inspecciones simples.....	225
6.1.2.	Las inspecciones mediante decisión obligatoria.....	225
6.2.	Poderes de la Comisión Europea durante las inspecciones.....	226
6.3.	Límites a los poderes de inspección de la Comisión Europea.....	227
6.4.	El papel de las autoridades nacionales de competencia en las inspecciones del Reglamento 1/2003 .....	228
7.	<i>Sanciones pecuniarias</i> .....	228
7.1.	Sanciones pecuniarias por infracciones de procedimiento .....	229
7.2.	Multas coercitivas.....	230
7.3.	Sanciones pecuniarias por infracciones de normas sustantivas .....	231
7.4.	El procedimiento de clemencia o indulgencia .....	233
8.	<i>Procedimiento de infracción</i> .....	235
8.1.	Incoación del procedimiento y envío del pliego de cargos .....	235
8.2.	El acceso al expediente .....	238
8.3.	La respuesta al pliego de cargos. Fase escrita y fase oral. Participación de los denunciantes y de los terceros. El Consejero Auditor ....	239
8.4.	El contenido general de las decisiones de infracción.....	241
8.4.1.	Fallos declarativos. Comprobación de la infracción .....	242
8.4.2.	Fallos ejecutivos. Ordenes o intimaciones. Remedios estructurales. Obligaciones aparejadas. Multas coercitivas .....	242
9.	<i>Desestimación de las denuncias</i> .....	244
10.	<i>Solicitudes de orientación informal y declaraciones de inaplicabilidad</i> ..	245
10.1.	Solicitudes de orientación informal .....	246
10.2.	Declaraciones de inaplicabilidad .....	246
11.	<i>Aceptación de compromisos y arreglos informales</i> .....	247
12.	<i>Procedimiento de adopción de medidas cautelares</i> .....	249
13.	<i>Diligencias posteriores a la adopción de una decisión formal. Pago de las multas</i> .....	249
14.	<i>Principales recursos en cuestiones de Derecho de la competencia</i> .....	250
II.	PROCEDIMIENTO ANTE LAS AUTORIDADES DE DEFENSA DE LA COMPETENCIA NACIONALES	251
1.	<i>Procedimiento de infracción</i> .....	251
1.1.	Presentación y desestimación de las denuncias.....	252
1.2.	Admisión de las denuncias e incoación de información reservada...	254
1.3.	Incoación del expediente sancionador, admisión a trámite y actos de instrucción .....	255
1.4.	Pliego de concreción de hechos, alegaciones y prueba .....	258
1.5.	La propuesta de resolución .....	259
1.6.	Procedimiento de clemencia .....	260
1.7.	Terminación convencional del expediente .....	265
1.8.	Fase de resolución ante el Consejo de la CNC.....	267
2.	<i>Sanciones pecuniarias</i> .....	269
2.1	Multas sancionadoras .....	269
2.2.	Multas coercitivas .....	271
3.	<i>Otros procedimientos especiales</i> .....	271
3.1.	Medidas cautelares.....	271
3.2.	Declaraciones de inaplicabilidad.....	273

3.3. Retirada de una exención por categorías .....	273
4. Recursos .....	274
III. COMPETENCIA DE LOS JUZGADOS DE LO MERCANTIL PARA LA APLICACIÓN DE LAS NORMAS DE COMPETENCIA .....	275

TERCERA PARTE

EL CONTROL DE LAS OPERACIONES DE CONCENTRACIÓN

CAPÍTULO I. CUESTIONES DE FONDO .....	279
I. DERECHO COMUNITARIO.....	279
1. <i>Introducción</i> .....	279
2. <i>Ambito de aplicación del Reglamento 139/2004</i> .....	280
3. <i>Noción de concentración</i> .....	281
3.1. La noción de control .....	282
3.1.1. Decisiones que deben ser objeto de control .....	282
3.1.2. Influencia decisiva: los tipos de control. Alianzas fluctuan- <i>tes (shifting majorities)</i> .....	283
3.1.3. Posibilidad de ejercer .....	285
3.2. El objeto de control y el adquirente .....	285
3.3. El carácter duradero del cambio de control .....	286
3.4. Tipos de concentración .....	287
3.4.1. Fusiones jurídicas y económicas .....	287
3.4.2. Adquisición de control.....	287
A) Adquisición de control exclusivo .....	288
B) Adquisición de control conjunto: Empresas en participa- <i>ción (joint ventures)</i> .....	289
3.5. Las reestructuraciones intragrupo .....	292
3.6. Los casos específicos (o excepciones) del artículo 3.5 del Reglamento de concentraciones .....	292
4. <i>Dimensión comunitaria</i> .....	293
4.1. Los umbrales .....	293
4.2. Cálculo del volumen de negocios .....	295
4.3. Distribución geográfica del volumen de negocios .....	297
4.4. Remisión de asuntos entre la Comisión Europea y las autoridades nacionales .....	297
4.4.1. Remisiones de la Comisión Europea a las autoridades nacio- nales .....	298
4.4.2. Remisiones de las autoridades nacionales a la Comisión Eu- ropea .....	299
4.5. Excepciones al principio de «ventanilla única» .....	300
5. <i>Estudio de la operación de concentración</i> .....	301
5.1. Definición del mercado relevante .....	301
5.2. Compatibilidad de la operación de concentración con el mercado común .....	302
5.3. Análisis sustantivo de las concentraciones horizontales.....	306
5.3.1. Efectos unilaterales .....	307
5.3.2. Efectos coordinados .....	309
5.3.3. Otros factores .....	315
5.4. Análisis sustantivo de las concentraciones no horizontales .....	315

5.4.1. Análisis de las concentraciones verticales .....	316
5.4.2. Análisis de las concentraciones «conglomerales» .....	318
5.5. Análisis sustantivo de las empresas en participación .....	323
5.6. Eficiencias derivadas de las operaciones de concentración .....	327
5.7. Excepción de la empresa en crisis ( <i>failingfirm defencé</i> ).....	328
5.8. Soluciones que se pueden plantear.....	329
5.9. Restricciones directamente relacionadas y necesarias para la operación de concentración.....	331
II. DERECHO NACIONAL.....	335
1. <i>Introducción</i> .....	335
2. <i>Concepto de concentración</i> .....	335
3. <i>Determinación de la obligación de notificar</i> .....	337
3.1. El momento de analizar si la concentración debe ser notificada .....	338
3.2. Definición de las empresas partícipes en la concentración .....	339
3.3. La posible dimensión comunitaria de la operación .....	339
3.4. Los umbrales de notificación .....	340
4. <i>Criterios de valoración sustantiva. La prohibición de las concentraciones en Derecho español</i> .....	342
CAPÍTULO II. CUESTIONES DE PROCEDIMIENTO .....	345
I. DERECHO COMUNITARIO .....	345
1. <i>Notificación</i> .....	345
2. <i>Examen preliminar (primera fase)</i> .....	348
3. <i>Incoación del procedimiento (segunda fase)</i> .....	350
4. <i>Posibles sanciones y recursos</i> .....	352
5. <i>Presentación de compromisos</i> .....	354
II. DERECHO NACIONAL.....	355
1. <i>La notificación de la concentración</i> .....	356
1.1. Fase de prenotificación .....	357
1.2. Obligación de suspensión .....	357
2. <i>Primera fase</i> .....	359
3. <i>Segunda fase</i> .....	363
4. <i>Control jurisdiccional</i> .....	367
5. <i>Régimen sancionador</i> .....	368

#### CUARTA PARTE

### EL ESTADO Y EL DERECHO DE LA COMPETENCIA

CAPÍTULO I. AYUDAS ESTATALES. CUESTIONES DE FONDO.....	373
I. DERECHO COMUNITARIO .....	375
1. <i>Artículo 87.1 TCE</i> .....	375
1.1. «Una intervención del Estado o mediante fondos estatales» .....	376
1.2. «Esta intervención [...] debe conferir una ventaja a su beneficiario».....	379
1.3. «Esta intervención [...] debe falsear o amenazar falsear la competencia» 388	
1.4. Afectación de los intercambios comerciales entre los Estados miembros	389
2. <i>Artículos 87.2 y 87.3 TCE</i> .....	391
2.1. Apartado 2 .....	391
2.2. Apartado 3 .....	392

2.2.1. Ayudas de carácter regional .....	393
2.2.2. Normas horizontales .....	394
2.2.3. Normas sectoriales .....	396
II. DERECHO NACIONAL .....	397
CAPÍTULO II. AYUDAS ESTATALES. CUESTIONES DE PROCEDIMIENTO .....	400
I. DERECHO COMUNITARIO .....	400
1. <i>Análisis de las ayudas y regímenes de ayudas existentes</i> .....	401
1.2. Concepto .....	401
1.3. Procedimiento .....	402
2. <i>Tramitación de las nuevas ayudas</i> .....	403
2.1. Notificación y examen previo .....	403
2.2. Procedimiento de investigación formal .....	404
2.2.1. Inicio .....	404
2.2.2. Conclusión .....	405
3. <i>Ayudas ilegales. Aplicación jurisdiccional del artículo 88.3 TCE</i> .....	405
4. <i>Ayudas aplicadas de manera abusiva</i> .....	408
5. <i>Disposiciones comunes</i> .....	408
5.1. Derechos de las partes interesadas .....	408
5.2. Control <i>in situ</i> .....	409
5.3. Incumplimiento de las decisiones y sentencias .....	409
5.4. Recuperación de las ayudas .....	410
CAPÍTULO III. EL ARTÍCULO 86 TCE .....	412
I. ARTÍCULO 86.1 TCE .....	413
1. <i>Empresas públicas</i> .....	413
2. <i>Derechos especiales o exclusivos</i> .....	414
3. <i>Medidas contrarias al Tratado</i> .....	415
II. ARTÍCULO 86.2 TCE .....	418
1. <i>Empresas encargadas de la gestión de servicios de interés económico general o que tengan el carácter de monopolio fiscal</i> .....	419
2. <i>La aplicación de las normas del Tratado debe impedir el cumplimiento del servicio de interés económico general</i> .....	420
3. <i>Importancia del artículo 86.2 TCE en el contexto de las ayudas estatales</i> ..	424
III. ARTÍCULO 86.3 TCE .....	425
1. <i>Decisiones</i> .....	425
2. <i>Directivas</i> .....	426
ANEXO. CASOS PRÁCTICOS .....	427
I. Definición de mercado .....	429
II. Acuerdos re restrictivos de la competencia y conductas unilaterales .....	432
III. Reglas de procedimientos .....	445
IV. El control de las operaciones de concentración .....	448
V. Ayudas estatales .....	455
VI. Artículo 86 TCE .....	458
BIBLIOGRAFÍA .....	461