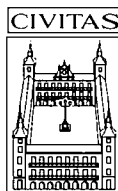


ALBERTO EMPARANZA SOBEJANO

Prof. Titular de Derecho Mercantil
Facultad de Derecho de San Sebastián
Universidad del País Vasco (UPV/EHU)

EL BOICOT COMO ACTO DE COMPETENCIA DESLEAL CONTRARIO A LA LIBRE COMPETENCIA



ÍNDICE

Preliminar	15
Introducción	19
1. INTERÉS DE LA INVESTIGACIÓN	19
2. OBJETO DEL TRABAJO	22
 CAPÍTULO PRIMERO LA NOCIÓN DE BOICOT: DELIMITACIÓN DEL FENÓMENO 	
I. Su origen histórico	25
1. EL ORIGEN DEL TÉRMINO «BOICOT»	25
2. NACIMIENTO Y DESARROLLO DEL FENÓMENO	26
II. Definición del boicot: sus clases	29
1. CONCEPTO DE BOICOT	29
2. CLASES DE BOICOT: LOS DISTINTOS CRITERIOS DE CLASIFICACIÓN	31
2.1. <i>Según el número de sujetos intervinientes en el boicot</i> ..	32
2.2. <i>Según la finalidad del boicot</i>	34
2.3. <i>Según la estructura organizativa del boicot</i>	35
2.4. <i>Según el tipo de declaración</i>	36
III. Los sujetos intervinientes: el boicoteador, el destinatario y el boicoteado	37
1. LA TRILATERALIDAD DEL BOICOT	37
1.1. <i>El boicoteador</i>	39
1.2. <i>El receptor del requerimiento</i>	39
1.3. <i>El boicoteado</i>	41
2. LAS RELACIONES ENTRE LOS DISTINTOS PARTICIPANTES	44
IV. Forma de presentación y contenido obligatorio del boicot ..	46
1. FORMAS DE MANIFESTACIÓN DEL BOICOT	46

1.1.	<i>La declaración formal o expresa de boicot</i>	48
1.2.	<i>La declaración general o implícita de boicot</i>	50
2.	CONTENIDO JURÍDICO-OBLIGACIONAL DEL BOICOT.	51
2.1.	<i>El requerimiento del boicoteador al destinatario</i> . . .	52
2.2.	<i>La abstención del destinatario de entablar o mantener relaciones económicas con el boicoteado</i>	54
V.	Elementos esenciales del boicot	56
1.	PLANTEAMIENTO. DIFICULTADES EN SU DELIMITACIÓN.	56
2.	REQUISITOS ESENCIALES	57
2.1.	<i>Influencia de la declaración del boicot en la libre decisión del receptor.</i>	57
2.2.	<i>Situación de independencia funcional del destinatario en su libre decisión</i>	61
VI.	Distinción de otras figuras afines	64
1.	LA NEGATIVA A CONTRATAR	64
2.	OFERTA POR DEBAJO DEL PRECIO O PRECIOS PREDATORIOS (<i>PREISUNTERBIETUNG</i>)	65
3.	CONTRATOS DE EXCLUSIVA	66
4.	DISCRIMINACIÓN.	67

CAPÍTULO SEGUNDO

FUNDAMENTO JURÍDICO DE LA ILICITUD DEL BOICOT EN EL ÁMBITO DE LA COMPETENCIA DESLEAL

1.	El boicot como acto de competencia desleal	69
1.	EVOLUCIÓN HISTÓRICO-COMPARADA Y SITUACIÓN ACTUAL DEL RÉGIMEN DEL BOICOT EN LA DISCIPLINA DE LA COMPETENCIA DESLEAL	69
1.1.	<i>El tratamiento del boicot en el derecho francés</i>	69
1.2.	<i>La evolución jurisprudencial y doctrinal del boicot en el derecho alemán</i>	76
a)	La genérica licitud del boicot en la jurisprudencia del <i>Reichsgericht</i> (RG)	76

b)	La influencia de la evolución doctrinal en la jurisprudencia del <i>Bundesgerichtshof</i> (BGH) ..	83
1.3.	<i>El tratamiento del boicot en el derecho italiano</i>	87
1.4.	<i>Evolución del régimen del boicot en el derecho suizo</i>	93
a)	Tratamiento del boicot hasta la promulgación del UWG de 1945.	93
b)	Su evolución posterior hasta su régimen actual en el UWG de 1986	96
II.	Fundamento de la deslealtad del boicot	100
1.	PLANTEAMIENTO.	100
2.	FUNDAMENTO INICIAL DE LA DESLEALTAD DEL BOICOT: LA DENOMINADA <i>DREI ZAHLTHEORIE</i>	100
3.	EL FUNDAMENTO DE SU DESLEALTAD: COMO ACTO DE OBSTACULIZACIÓN A LA COMPETENCIA (<i>BEHINDERUNG</i>) POR VULNERACIÓN DEL PRINCIPIO DE COMPETENCIA EFICIENTE (<i>LEISTUNGSWETTBEWERB</i>)	103
III.	Los boicots admisibles	106
1.	EL CONFLICTO ENTRE LA DESLEALTAD DEL BOICOT Y EL DERECHO FUNDAMENTAL A LA LIBERTAD DE OPINIÓN Y MANIFESTACIÓN.	106
2.	EL BOICOT DE DEFENSA (<i>ABWEHRBOYKOTT</i>)	111
3.	UN SUPUESTO ESPECIAL: LOS BOICOTS PROMOVIDOS POR ASOCIACIONES DE CONSUMIDORES.	115

CAPÍTULO TERCERO

EL ENCAJE DOGMÁTICO DEL BOICOT EN LA CLÁUSULA GENERAL DEL ART. 5 DE LA LEY CONTRA LA COMPETENCIA DESLEAL

I.	Planteamiento	121
II.	La falta de reconocimiento expreso del boicot dentro de los actos de competencia desleal. Distinción respecto del supuesto de discriminación previsto en el art. 16 LCD.	122
1.	PLANTEAMIENTO.	122
2.	LA DISCRIMINACIÓN COMO ACTO DE COMPETENCIA DESLEAL RECOGIDO EN EL ART. 16 LCD.	123

2.1.	<i>Delimitación conceptual</i>	123
2.2.	<i>Régimen legal establecido</i>	131
3.	EL BOICOT COMO FENÓMENO SINGULAR RESPECTO DE LA DISCRIMINACIÓN.	134
3.1.	<i>Imposibilidad de equiparación con el acto discriminatorio contemplado en el art. 16 LCD</i>	134
III.	La estructura sistemática de la LCD: los actos desleales y la cláusula general de deslealtad	137
1.	PRELIMINAR	137
2.	FINALIDAD DE LA ESTRUCTURA SISTEMÁTICA DE LA LCD	137
IV.	Los actos de competencia desleal previstos en la LCD	138
1.	LA FUNCIONALIDAD DE LOS ACTOS DE COMPETENCIA DESLEAL	138
2.	LA AUSENCIA DE SISTEMÁTICA EN LA ENUMERACIÓN DE LOS ACTOS DESLEALES DE LA LCD: LOS INTENTOS DE SU CLASIFICACIÓN	142
2.1.	<i>La clasificación genérica de los actos desleales propugnada mayoritariamente por la doctrina alemana</i>	144
2.2.	<i>La clasificación de los actos desleales conforme a los intereses afectados</i>	146
3.	LA DELIMITACIÓN DEL CONTENIDO DE LOS ACTOS DE COMPETENCIA DESLEAL	149
V.	La cláusula general del art. 5 LCD	155
1.	LA TRIPLE FUNCIONALIDAD DE LA CLÁUSULA GENERAL DEL ART. 5 LCD	155
2.	EL CONTENIDO DE LA CLÁUSULA GENERAL DEL ART. 5 LCD	159
2.1.	<i>La consagración de la buena fe objetiva como parámetro de calificación de la deslealtad</i>	159
2.2.	<i>Los intentos de concreción del principio de buena fe de la cláusula general</i>	165
2.3.	<i>La concreción de la cláusula general con arreglo al principio de competencia eficiente (Leistungswettbewerb)</i>	167
2.4.	<i>La concepción funcional de la cláusula general</i>	171

3.	LA FUNCIÓN DE DELEGACIÓN CONSAGRADA EN LA CLÁUSULA GENERAL DEL ART. 5 LCD	177
VI.	La funcionalidad de la cláusula general como mecanismo de flexibilización: su aplicación al caso del boicot.	179
1.	EL CARÁCTER ABIERTO DE LA CLÁUSULA GENERAL	179
2.	LA RELACIÓN ENTRE LA CLÁUSULA GENERAL Y LOS SUPUESTOS ESPECIALES	181
3.	LA CALIFICACIÓN DEL BOICOT COMO ACTO DESLEAL INSCRIBIBLE DENTRO DEL ART. 5 LCD	184

**CAPÍTULO CUARTO
EL BOICOT COMO FENÓMENO CONTRARIO
AL ORDEN CONCURRENCIAL**

I.	Planteamiento	189
II.	El boicot desde la perspectiva del derecho antitrust	190
1.	LA PROHIBICIÓN DEL BOICOT EN EL DERECHO ALEMÁN DE CARTELES	190
1.1.	<i>Evolución normativa de la cuestión y prohibición explícita del boicot en el § 26 I GWB</i>	190
1.2.	<i>Requisitos de la prohibición del boicot previstos en el § 26 I GWB</i>	193
	a) Requisitos personales	193
	b) Requisitos materiales	194
	c) Requisitos volitivos o intencionales	197
1.3.	<i>La prohibición del boicot en el nuevo GWB de 28 de agosto de 1998</i>	201
2.	LA PROHIBICIÓN DEL BOICOT EN LA LEY DE DEFENSA DE LA COMPETENCIA DE 1989	202
2.1.	<i>Panorama normativo</i>	202
2.2.	<i>Tratamiento dispensado por el TDC</i>	204
III.	El boicot como acto de competencia desleal con relevancia antitrust.	210
1.	LA INCIDENCIA EN EL MERCADO DE LOS COMPORTAMIENTOS DESLEALES	210

2.	LAS ACTUACIONES DESLEALES CON TRASCENDENCIA ANTI-TRUST: TRATAMIENTO GENERAL.	213
2.1.	<i>El art. 7 de la Ley de Defensa de la Competencia . .</i>	213
a)	Significado general.	213
b)	Contenido sustantivo: requisitos de su aplicación	215
c)	Significado sistemático: interpretación monista o dualista.	221
3.	EL BOICOT COMO ACTO DESLEAL CON INCIDENCIA ANTI-TRUST. LA APLICACIÓN DEL ART. 7 LDC	224
	Bibliografía utilizada	229