



THOMSON REUTERS PROVIEW™ eBooks
Incluye versión en digital

El editor no se hace responsable de las opiniones recogidas, comentarios y manifestaciones vertidas por los autores. La presente obra recoge exclusivamente la opinión de su autor como manifestación de su derecho de libertad de expresión.

La Editorial se opone expresamente a que cualquiera de las páginas de esta obra o partes de ella sean utilizadas para la realización de resúmenes de prensa.

Cualquier forma de reproducción, distribución, comunicación pública o transformación de esta obra solo puede ser realizada con la autorización de sus titulares, salvo excepción prevista por la ley. Diríjase a CEDRO (Centro Español de Derechos Reprográficos) si necesita fotocopiar o escanear algún fragmento de esta obra (www.conlicencia.com; 91 702 19 70 / 93 272 04 45).

Por tanto, este libro no podrá ser reproducido total o parcialmente, ni transmitirse por procedimientos electrónicos, mecánicos, magnéticos o por sistemas de almacenamiento y recuperación informáticos o cualquier otro medio, quedando prohibidos su préstamo, alquiler o cualquier otra forma de cesión de uso del ejemplar, sin el permiso previo, por escrito, del titular o titulares del copyright.

Thomson Reuters y el logotipo de Thomson Reuters son marcas de Thomson Reuters
Aranzadi es una marca de Thomson Reuters (Legal) Limited

© 2019 [Thomson Reuters (Legal) Limited / Juan Ignacio Ruiz Peris]
© Portada: Thomson Reuters (Legal) Limited

Editorial Aranzadi, S.A.U.

Camino de Calar, 15

31190 Cizur Menor (Navarra)

ISBN: 978-84-9177-944-5

DL NA 188-2019

Printed in Spain. Impreso en España

Fotocomposición: Editorial Aranzadi, S.A.U.

Impresión: Rodona Industria Gráfica, SL

Polígono Agustinos, Calle A, Nave D-11

31013 – Pamplona

PRESENTACIÓN	13
I	
RIESGO REGULATORIO: CAMBIOS NORMATIVOS Y CONFIANZA LEGÍTIMA EN EL SECTOR ENERGÉTICO	13
MARIANO BACIGALUPO SAGGESE	
I. Planteamiento	13
II. Jurisprudencia del Tribunal Supremo	16
III. Decisión del Tribunal Constitucional y laudos arbitrales	17
IV. Referencias comparadas y novedades en el ámbito del Derecho de la Unión Europea	18
V. La revisión de parámetros retributivos en el nuevo marco regulatorio	18
2	
LA PROPIEDAD DE LAS REDES DE DISTRIBUCIÓN DE GAS Y ELECTRICIDAD DESDE LA PERSPECTIVA DE LA DEFENSA DE LA COMPETENCIA	25
BEATRIZ DE GUINDOS TALAVEIRA	
I. Negativas de acceso a la red por parte del distribuidor	25
II. Negativas de acceso a la información sobre clientes y discriminación por parte del distribuidor	26
III. Conductas desleales de las comercializadoras de referencia del grupo verticalmente integrado	28

3

APLICACIÓN DE LAS NORMAS DE LA UE DE COMPETENCIA AL SECTOR DE LA ENERGÍA: EJEMPLOS DE EXCLUSIÓN EN EL ACCESO A LAS INFRAESTRUCTURAS	31
---	----

CARLO ALBERTO TOFOLON

I. Introducción	31
II. Aplicación de las normas de la UE de competencia a mercados de monopolio natural regulados	32
1. Integración vertical como obstáculo a la liberalización de los mercados energéticos	32
1.1. La investigación sectorial en el ámbito de la energía (2007)	32
1.2. Modelos regulados de separación (tercer paquete energético de 2009)	33
1.3. Aplicación del derecho antitrust de la UE como acompañamiento al proceso de liberalización	34
2. Los casos de « <i>network foreclosures</i> »	35
2.1. Introducción	35
2.2. Ejemplos de « <i>capacity hoarding</i> »: los casos RWE (2009) y ENI (2010)	36
A. Prácticas de reserva o de acaparamiento de capacidad combinadas con prácticas de gestión ineficiente o de degradación de capacidad	36
B. Prácticas de infra-inversión o de inversión estratégica	38
C. Prácticas de estrechamiento de márgenes	38
2.3. Ejemplos de « <i>input foreclosure</i> »: los casos GDF (2009), E.ON (2010) y ČEZ (2013)	39
A. Prácticas de reserva a largo plazo de capacidad de transporte (GDF y E.ON)	40
B. Prácticas de reserva preferente de capacidad (ČEZ)	40
3. Remedios	41
3.1. Los remedios adoptados en los cinco casos concluidos hasta la fecha	41
3.2. Principios subyacentes a los remedios adoptados en los cinco casos	42

III. Conclusiones	44
-------------------------	----

4

COMPETENCIA INTERMARCA, INTRAMARCA Y POR EL MERCADO	47
---	----

CARLOS PASCUAL PONS

I. Introducción	47
II. Competencia intermarca, por el mercado y los acuerdos horizontales	48
III. La competencia intramarca y los acuerdos verticales	53
1. La distribución dual	56
IV. Acciones del regulador y de la autoridad de competencia	58
V. Resultados en el mercado	59
VI. Dos ejemplos recientes de la CNMC	62
1. Expediente concentración. Cepsa/Villanueva/Paz)	62
2. Expediente sancionador. Redes abandonadas	63
VII. Conclusión	65

5 ACCESO NEGOCIADO A LA RED LOGÍSTICA DE HIDROCARBUROS LÍQUIDOS	67
---	----

MARÍA JESÚS MARTÍN MARTÍNEZ

I. Introducción	67
II. La logística primaria o básica de hidrocarburos líquidos	68
III. Estructura de propiedad de la logística primaria	68
IV. La regulación del acceso de terceros a las instalaciones de logística básica de hidrocarburos líquidos	71
V. Reflexiones y conclusión	74
1. La estructura accionarial de CLH	74
2. Composición del plan de inversiones a medio plazo	77

3. <i>Evolución de los precios de logística básica</i>	79
4. <i>Conclusión</i>	82

6	
LA COMPETENCIA EN EL MARCO EUROPEO DE LAS COMUNICACIONES ELECTRÓNICAS: EVOLUCIÓN Y PERSPECTIVAS	83

PABLO IBÁÑEZ COLOMO

I. <i>Introducción</i>	83
II. <i>El marco regulatorio como rama del derecho de la competencia</i>	85
III. <i>La progresiva erosión del marco regulatorio</i>	86
1. <i>«Eliminación de las cargas por» roaming</i>	87
2. <i>La neutralidad de la red</i>	88
IV. <i>Conclusiones</i>	89
1. <i>El cambio del paradigma regulatorio</i>	89
2. <i>El abandono de las posiciones de consenso</i>	90

7	
ACCESO A LAS REDES DE TRANSMISIÓN DE ELECTRICIDAD Y SEPARACIÓN EFECTIVA: UNA PERSPECTIVA TRANSATLÁNTICA ...	91

IGNACIO HERRERA ANCHÚSTEGUI

I. <i>Introducción</i>	91
II. <i>Third-party access: the regulatory answer to an infrastructural problem</i>	93
III. <i>How have third-party access and unbundling been implemented?</i>	98
1. <i>Third-party access through regulatory law</i>	98
2. <i>The (limited) role of antitrust rules in TPA and unbundling issues</i>	100
2.1. <i>EU Competition Law</i>	100
2.2. <i>US Antitrust Law</i>	105
3. <i>Conclusions regarding the creation of TPA and unbundling</i>	109

IV. <i>Third-party access and unbundling in the US</i>	1
--	---

1. <i>Background and order 888</i>	1
1.1. <i>Functional unbundling</i>	1
1.2. <i>Operational unbundling through the Independent System Operator</i>	1
2. <i>Regional transmission organizations and order 2000</i>	1

V. <i>Third-party access and unbundling in the EU</i>	1
---	---

1. <i>Background and legislative development</i>	1
2. <i>Ownership Unbundling</i>	1
3. <i>Independent system operator</i>	1
4. <i>Independent transmission operator and independent transmission operator+</i>	1

VI. <i>Concluding remarks and a glance at the «winter package»</i>	1
--	---

8	
LA NEGATIVA A SUMINISTRAR SIPs. MERCADO ELÉCTRICO Y DERECHO DE LA COMPETENCIA	1

CARMEN RODILLA MARTÍ

I. <i>Introducción</i>	1
II. <i>Funcionamiento del mercado eléctrico</i>	1
1. <i>Funcionamiento y segmentos</i>	1
1.1. <i>El segmento mayorista o de generación</i>	1
1.2. <i>La red de distribución y transporte</i>	1
1.3. <i>El segmento minorista</i>	1
2. <i>Características clave del mercado</i>	1
III. <i>Mercados y posición de dominio</i>	1
1. <i>Definición de mercado relevante y mercados conexos</i>	1
1.1. <i>Mercado de producto y geográfico</i>	1
1.2. <i>Mercados vecinos o conexos (la comercialización)</i> ...	1
2. <i>Posición de dominio</i>	1
IV. <i>Práctica abusiva</i>	1
1. <i>Essential facilities doctrine</i>	1

2. <i>Negativa a suministrar: práctica excluyente y discriminatoria</i>	149
3. <i>Daño en consumidores y comercializadoras</i>	150
4. <i>Justificación objetiva</i>	151
V. <i>Conclusiones</i>	152
VI. <i>Bibliografía</i>	153
9	
COMPRESIÓN DE MÁRGENES Y BLOQUEO DEL ACCESO A RECURSOS ESENCIALES EN EL MERCADO DE LAS TELECOMUNICACIONES	157
EUGENIO OLMEDO PERALTA	
I. La noción de recursos esenciales y su potencialidad para conferir poder de mercado	158
1. <i>Requisitos para la calificación de un recurso como esencial</i>	158
2. <i>El test de la indispensabilidad</i>	165
II. Conductas de abuso de posición de dominio por quien controla un recurso esencial en el mercado de las telecomunicaciones ...	168
1. <i>La conducta de abuso cuando el bloqueo del recurso impide el acceso al mercado</i>	168
2. <i>La conducta de abuso por estrechamiento o compresión de márgenes («margin squeeze»): Análisis de la jurisprudencia comunitaria en el mercado de las telecomunicaciones</i>	169
2.1. <i>Criterios de delimitación: competidor igualmente eficiente y competidor razonablemente eficiente</i>	172
2.2. <i>Sobre la necesidad de que el recurso sea esencial y la obligación de abastecer a los competidores</i>	174
2.3. <i>Efectos contrarios a la competencia y posición de dominio</i>	175
III. Bibliografía	175
IV. Jurisprudencia y documentos oficiales	177
<i>Thomson Reuters ProView. Guía de uso</i>	

Presentación

La presente obra tiene su origen en el Simposio Internacional «Competencia en mercados con recursos esenciales compartidos: telecomunicaciones y energía» celebrado en Valencia el 13 de noviembre de 2017 y recoge gran parte de las ponencias defendidas en el mismo por importantes especialistas nacionales y extranjeros pertenecientes a la academia y las autoridades de competencia, así como las comunicaciones que el Comité Científico del Congreso entendió que tenían la calidad suficiente para ser publicadas.

El Simposio se estructuró en varios bloques organizado en torno a tres mesas redondas y una mesa de comunicaciones. Todas las mesas intentaban abordar idéntica problemática de competencia, pero en mercados diversos. Así, la primera mesa, se focalizó en los mercados eléctrico y gasístico; la segunda en el mercado de carburantes y la tercera en el mercado de telecomunicaciones.

Se trata, como se ve, de sectores prioritarios desde todos los puntos de vista, referidos a servicios básicos, universales e indispensables para la economía y para la sociedad. Según los datos de la Comisión Nacional de los Mercados y la Competencia (Panel de Hogares 2017), la electricidad y telecomunicaciones son los servicios peor valorados por los consumidores, siendo el principal motivo de esta insatisfacción los elevados precios de los mismos. Ello denota la necesidad del rol fundamental que el Derecho de la competencia debe seguir jugando para avanzar en el camino de garantizar un adecuado nivel competitivo en estos mercados y, a la postre, menores precios.

En cada una de aquellas mesas se abordaron los peculiares problemas derivados de que un recurso esencial deba ser compartido por una pluralidad de competidores, lo que resulta un tema crucial en el Derecho de la competencia en general y en estos mercados en particular, ya que como el lector podrá comprobar en las siguientes páginas puede llevar a distintas modalidades de prácticas abusivas. En consecuencia, constituye una relevante muestra del análisis y las soluciones aportadas por profesionales de primer orden que están contribuyendo desde sus respectivos ámbitos a dinamizar la aplicación de la