

# Índice

Prólogo ..... 15

## PARTE I “COMUNICACIÓN ENTRE E-COMMERCE Y DERECHOS DE PROPIEDAD INTELECTUAL CON EL DERECHO DE LA COMPETENCIA”

THE INTERPRETATION OF EU VERTICAL REGULATIONS IN THE CONTEXT OF ONLINE BUSINESS MODELS, PROF. DR. JUAN IGNACIO RUIZ PERIS .....	21
1. E-COMMERCE MARKET AND COMPETITION LAW.....	21
2. CONSUMER GOODS E-COMMERCE MARKET CHARAC- TERISTICS AND MAIN RESTRICTIONS.....	23
2.1. Price recommendation or price restriction from manufactu- rers.....	23
2.2. Retailers are restricted from selling on online marketplaces..	24
2.3. Contractual restrictions on cross-border sales .....	25
3. DIGITAL CONTENT E-COMMERCE MARKET CHARACTE- RISTICS AND MAIN RESTRICTIONS .....	28
3.1. Exclusivity.....	30
3.2. Territorial restrictions and geoblocking.....	30
3.3. Long duration of agreements.....	34
3.4. Payment structures.....	34
4. REVIEW OF THE TODAY’S SITUATION AND NEW QUES- TIONS.....	35
5. GUIDELINES REVIEW.....	36
5.1. Offline and online distribution equal treatment.....	37
5.2. Principle of universal access to online sales .....	37
5.3. Some words about the vertical guidelines the interpretation of the vertical guidelines.....	38
LAS RESTRICCIONES VERTICALES Y LA DISTRIBUCIÓN ON-LI- NE DE PRODUCTOS DE LUJO, ¿DÓNDE ESTAMOS DESPUÉS DE LA SENTENCIA COTY?, PROF. DR. FERNANDO DÍEZ ESTELLA.....	
1. INTRODUCCIÓN .....	39

2. LOS ACUERDOS DE DISTRIBUCIÓN SELECTIVA .....	42
3. UN NUEVO ESCENARIO: E-COMMERCE INQUIRY Y LA REFORMA DEL REGLAMENTO 330/2010 .....	47
4. LA SENTENCIA COTY .....	50
5. ESTRATEGIAS ANTICOMPETITIVAS EN LA DISTRIBUCIÓN ON-LINE: GUESS, ASICS, ETC. ....	59
5.1. Un catálogo de restricciones on-line anticompetitivas: el caso Guess.....	59
5.2. La fijación de precios de reventa a distribuidores on-line: el caso de los fabricantes de productos electrónicos .....	60
5.3. La limitación de ventas transfronterizas: los casos Nike y Sanrio.....	61
5.4. Otras restricciones en el marco de la distribución selectiva: Asics y Strihl.....	63
6. CONCLUSIONES .....	65
7. BIBLIOGRAFÍA .....	66

<b>RESTRICCIONES CONTRACTUALES: LÍMITACIONES A LA VENTA EN LA PROPIA PÁGINA WEB, LÍMITACIONES PARA ANUNCIARSE ONLINE Y LÍMITACIONES AL USO DE HERRAMIENTAS DE COMPARACIÓN DE PRECIOS, ÁNGEL GALGO PECO</b>	69
1. LÍMITACIONES A LA VENTA EN LA PROPIA PÁGINA WEB Y PARA ANUNCIARSE ONLINE .....	69
1.1. Planteamiento general .....	69
1.2. Limitaciones al uso de Internet en los sistemas de distribución selectiva .....	72
1.3. Limitaciones al uso de internet en los sistemas de distribución exclusiva.....	76
2. LÍMITACIONES RELATIVAS AL USO DE HERRAMIENTAS DE COMPARACIÓN DE PRECIOS .....	78
<b>AGRUPAMIENTO DE DERECHOS EN LÍNEA (BUNDLING ONLINE RIGHTS), FERNANDO CARBAJO Cascón .....</b>	83
1. CONTEXTO SOCIOECONÓMICO Y JURÍDICO-NORMATIVO DE LA CESIÓN DE DERECHOS DE PROPIEDAD INTELECTUAL .....	83
2. EL MERCADO DE CONTENIDOS DIGITALES .....	94
3. AGRUPAMIENTO DE DERECHOS EN LÍNEA Y DERECHO DE LA COMPETENCIA .....	98

<b>EL CAMBIO FRAUDULENTO DE RÉGIMEN DE SUMINISTRO ELÉCTRICO COMO PRÁCTICA DESLEAL, ÁLVARO GÓMEZ Expósito .....</b>	109
1. INTRODUCCIÓN .....	109
2. RÉGIMEN JURÍDICO DEL SUMINISTRO Y DERECHO DEL CONSUMIDOR ELÉCTRICO A CAMBIAR DE SUMINISTRADOR: EL DERECHO DE LA COMPETENCIA COMO MECANISMO DE TUTELA .....	111
3. EL CAMBIO DE SUMINISTRADOR INCUMPLIENDO EL PROCEDIMIENTO ESTABLECIDO COMO PRÁCTICA DESLEAL .....	115
3.1. Consideraciones previas .....	115
3.2. Infracción de normas que regulan la actividad concurrencial como ilícito desleal .....	117
3.3. Falsamiento de la libre competencia .....	121
3.4. Afectación del interés público.....	122
3.5. Consideraciones finales .....	124
4. EL CAMBIO DE SUMINISTRADOR ELÉCTRICO MEDIANTE ENGAÑO COMO PRÁCTICA DESLEAL .....	125
4.1. Consideraciones previas .....	125
4.2. Acto de engaño como ilícito desleal.....	126
4.3. Falsamiento de la competencia .....	129
4.4. Afectación del interés público.....	131
4.5. Consideraciones finales .....	132
5. EL CAMBIO DE SUMINISTRADOR ELÉCTRICO MEDIANTE TÉCNICAS AGRESIVAS COMO PRÁCTICA DESLEAL .....	133
5.1. Consideraciones previas .....	133
5.2. La imposición agresiva del suministro eléctrico a consumidores como ilícito desleal .....	134
5.3. Falsamiento de la competencia .....	136
5.4. Afectación del interés público.....	138
5.5. Consideraciones finales .....	138
6. EL CAMBIO DE SUMINISTRADOR ELÉCTRICO MEDIANTE PUBLICIDAD ENGAÑOSA COMO PRÁCTICA DESLEAL .....	140
6.1. Consideraciones previas .....	140
6.2. Publicidad engañosa por omisión como ilícito desleal .....	141
6.3. Falsamiento de la competencia .....	146
6.4. Afectación del interés público .....	147
6.5. Consideraciones finales .....	148
7. CONCLUSIONES .....	149
8. BIBLIOGRAFÍA .....	151

**PARTE II**  
**“COMPENSACIÓN DE DAÑOS Y DERECHO**  
**DE LA COMPETENCIA”**

<b>EN TORNO A LA TRANSPOSICIÓN DE LA DIRECTIVA 2014/104/UE EN EL ORDENAMIENTO JURÍDICO ESPAÑOL, FRANCISCO GONZÁLEZ CASTILLA.....</b>	157
1. INTRODUCCIÓN.....	157
2. BREVE REFERENCIA AL RÉGIMEN JURÍDICO DE LAS RECLAMACIONES DE DAÑOS EN ESPAÑA ANTES DE LA TRANSPOSICIÓN DE LA DIRECTIVA.....	160
3. LOS Matices de la transposición de la Directiva 2014/104/UE en España y el régimen transitorio.....	163
4. ANÁLISIS DE LOS OBJETIVOS PRINCIPALES DE LA ARMONIZACIÓN Y SU TRANSPOSICIÓN EN ESPAÑA. LA PRIMERA JURISPRUDENCIA DE LOS JUZGADOS DE LO MERCANTIL.....	167
<b>THE TRANSPORTION OF THE CARTEL DAMAGES DIRECTIVE (2014/104/EU) INTO GERMAN LAW, PROFESSOR DR. CHRISTIAN KERSTING.....</b>	181
1. INTRODUCTION.....	182
2. OVERVIEW OF CARTEL DAMAGES CLAIM UNDER GERMAN LAW.....	183
3. EFFECT OF NATIONAL DECISIONS.....	184
4. PRESUMPTION OF DAMAGES.....	184
5. GROUP LIABILITY.....	185
6. PASS-ON.....	185
7. JOINT AND SEVERAL LIABILITY.....	186
8. IMMUNITY RECIPIENT.....	187
9. STATUTE OF LIMITATION.....	188
10. DISCLOSURE OF EVIDENCE.....	189
<b>CUESTIONES SOBRE EL ACCESO A LAS FUENTES DE PRUEBA: LA PERSPECTIVA JUDICIAL, EDUARDO PASTOR MARTÍNEZ.....</b>	191
1. EL ART. 283 BIS LEC Y EL CAPITÁN AHAB.....	191
2. UN NUEVO SIGNIFICADO.....	194
3. LO SUSTANTIVO.....	202
4. LO ADJETIVO.....	206
5. LO ADVERBIAL.....	212
6. ALGUNAS CONCLUSIONES.....	217

**ECONOMIC APPROACH TO DAMAGES QUANTIFICATION, BEN BOREMANN.....**

221

**39 PASOS DIRECTRICES DEL ESTUDIO DE 2016, SALVADOR VILATA MENADAS.....**

237

1. INTRODUCCIÓN.....	237
2. LA GUÍA PRÁCTICA DE 2013.....	239
3. LA IRUPCIÓN DE LA DIRECTIVA 104/2014 UE.....	242
4. EL ESTUDIO DE 2016.....	244
4.1. Cuestiones preliminares.....	247
4.1.1. Los informes de los expertos.....	247
4.1.2. Acceso a la fuente de prueba.....	247
4.1.3. Procedimientos en curso.....	248
4.2. Cuantificación del efecto de transmisión.....	250
4.3. Cuantificación del efecto volumen.....	255
4.4. Enfoques holísticos.....	256
4.5. Robustez de las estimaciones.....	257
5. LAS DIRECTRICES DE 2019.....	258

**COEXISTENCE OF DIRECT AND INDIRECT PURCHASERS' ACTIONS, NURIA AUXILIADORA ORELLANA CANO.....**

261

1. EL DERECHO AL PLENO RESARCIMIENTO Y LA LEGITIMACIÓN DE COMPRADORES INDIRECTOS.....	261
1.1. Derecho al pleno resarcimiento: la repercusión del sobre coste	261
1.2. Legitimación activa.....	264
1.3. Legitimación pasiva.....	265
1.4. La coexistencia de acciones: escenarios diversos.....	270
2. LA DIFERENTE REGULACIÓN DE LA CARGA DE LA PRUEBA DEL SOBRECOSTE SEGÚN QUE LA ACCIÓN SE EJERCITE POR UN COMPRADOR DIRECTO O POR UN COMPRADOR INDIRECTO.....	271
3. MECANISMOS DE COORDINACIÓN DE ACCIONES.....	273
3.1. Acciones ejercitadas en distintos estados miembros.....	276
3.2. Aplicación de las normas internas para coordinar las acciones de compradores directos e indirectos.....	279
3.2.1. Acumulación de acciones.....	279
3.2.2. Acumulación de procesos.....	281
3.2.3. Suspensión por prejudicialidad civil.....	285
3.2.4. Cosa juzgada (efecto positivo y efecto reflejo o indirecto).....	285
3.2.5. Demandas colectivas y demandas en representación por entidades habilitadas.....	290

3.2.6. La cesión del crédito indemnizatorio y el ejercicio de acciones por las adquirentes .....	297
4. BIBLIOGRAFÍA .....	298
<b>LA CUANTIFICACIÓN DEL DAÑO PRIVADO EN SUPUESTOS DE ACUMULACIÓN DE ACCIONES EN DERECHO DE LA COMPETENCIA: "DISTRIBUTION", ENRIQUE SANJUÁN Y MUÑOZ .....</b>	
1. INTRODUCCIÓN .....	303
2. LA PROBLEMÁTICA JURÍDICA INICIAL DE LA CUANTIFICACIÓN .....	305
3. LOS PROBLEMAS DE CUANTIFICACIÓN Y DISTRIBUCIÓN	316
4. MERCADOS DIGITALES, ALGORITMOS Y CUANTIFICACIÓN DEL DAÑO .....	326
5. UN ANÁLISIS DESDE LA CARGA DE LA PRUEBA EN NUESTRO DERECHO .....	329
6. CONCLUSIÓN .....	332
<b>EXPERIENCES IN THE NETHERLANDS, FRANZISKA WEBER ..</b>	
1. INTRODUCTION .....	335
2. THE DUTCH EXPERIENCE WITH COMPETITION DAMAGES CLAIMS .....	337
2.1. The availability of a two stage procedure .....	337
2.2. The burden of proof and its distribution .....	338
2.3. Quantification of damages .....	340
2.3.1. Quantifying the "overcharge" .....	342
2.3.2. Quantifying the "pass-on" .....	344
2.3.3. Quantifying the "volume effect" .....	347
3. CONCLUSION .....	349
4. BIBLIOGRAPHY .....	350
<b>PERSPECTIVA COMPARADA. APROXIMACIÓN A LOS CASOS NACIONALES SOBRE COMPENSACIÓN DE DAÑOS POR INFRACCIÓN DE LAS NORMAS DE LA COMPETENCIA, PURIFICACIÓN MARTORELL ZULUETA .....</b>	
1. INTRODUCCIÓN .....	355
2. CUESTIONES EN TORNO A JURISDICCIÓN Y COMPETENCIA .....	356
3. INSTRUMENTOS PARA EL ACCESO A LAS FUENTES DE PRUEBA .....	357
4. CUESTIONES SUSCITADAS EN LOS PROCEDIMIENTOS JURISDICIALES INICIADOS .....	360
5. CONCLUSIONES .....	365

## Prólogo

El libro que tiene en sus manos reúne un conjunto de trabajos vinculados con el Proyecto de formación de Jueces en Derecho Europeo de la Competencia, DEFCOMCOURT 3 incardinado en el *Programa europeo Training of National Judges in EU Competition Law* patrocinado por la Comisión Europea y gestionado por la Dirección General de la Competencia (DGCOMP).

La obra incluye trabajos de dos materias agrupados en sendas partes. La primera está dedicada a las relaciones entre *e-commerce* y Derechos de Propiedad Intelectual con el Derecho Europeo de la Competencia y la segunda a la Compensación de daños y Derecho de la Competencia.

Ambos son temas de extraordinaria actualidad. La relevancia cada vez mayor del *e-commerce*, en su doble vertiente de venta digital a distancia de bienes de consumo o de transacciones que tienen por objeto la venta o prestación de servicios de contenidos digitales impone una nueva reflexión sobre los instrumentos normativos vigentes, sean estos de *hard law* o *soft law*, diseñados para regular la distribución de productos o servicios *Brick and Mortar*, que deben reformados en breve para adaptarlos a la nueva realidad del mercado digital y en tanto dicha reforma prevista para 2022 no se produce, ser objeto de una nueva interpretación. Este es el caso de las Directrices sobre Resoluciones Verticales, cuestión a la que está dedicado el primer trabajo que abre la obra del que soy autor.

La primera parte incluye también un relevante estudio respecto a las restricciones verticales y la distribución on-line de productos de lujo, tras la sentencia *Coty* en materia de distribución *on line* de productos de lujo firmado por un reconocido académico especializado desde hace muchos años en materia de competencia como es Ferrando Díez Estella, y desde le perspectiva de la propiedad intelectual un excelente trabajo sobre el agrupamiento de derechos en línea (*bundling online rights*) debido a Fernández Carballo Catedrático de Derecho mercantil de la Universidad de Salamanca y una de las máximas autoridades en nuestro país en el campo, entre otras aportaciones.