

Juan Ignacio Ruiz Peris
Jaume Martí Miravalls
Directores

Carlos Gómez Asensio
Carmen Rodilla Martí
Coordinadores

Nuevos horizontes del Derecho de la Competencia

Juan Ignacio Ruiz Peris
Jaume Martí Miravalls
Eugenio Olmedo Peralta
Fernando de la Vega García
Enrique Sanjuán y Muñoz
Salvador Vilata Menadas
Eduardo Pastor Martínez

María Gómez Santos
Beatriz de Guindos Talavera
Carmen Rodilla Martí
Carlos Gómez Asensio
Mercedes Pedraz Calvo
José Antonio Rodríguez Miguez

MERCANTIL

 **Atelier**
LIBROS JURÍDICOS



NUEVOS HORIZONTES DEL DERECHO DE LA COMPETENCIA

**Juan Ignacio Ruiz Peris
Jaume Martí Miravalls**
Directores

**Carlos Gómez Asensio
Carmen Rodilla Martí**
Coordinadores

AUTORES

**Juan Ignacio Ruiz Peris
Jaume Martí Miravalls
Eugenio Olmedo Peralta
Fernando de la Vega García
Enrique Sanjuán y Muñoz
Salvador Vilata Menadas
Eduardo Pastor Martínez**

**María Gómez Santos
Beatriz de Guindos Talavera
Carmen Rodilla Martí
Carlos Gómez Asensio
Mercedes Pedraz Calvo
José Antonio Rodríguez Miguez**

Proyecto de Investigación RTI2018-098295-B-I00
«Restricción, abuso y discriminación en el mercado
tecnológico y sectores regulados» del Ministerio de
Ciencia, Innovación y Universidades



Colección: Derecho mercantil

Directora:
Isabel Fernández Torres
Profesora titular de Derecho mercantil
Universidad Complutense de Madrid

Reservados todos los derechos. De conformidad con lo dispuesto en los arts. 270, 271 y 272 del Código Penal vigente, podrá ser castigado con pena de multa y privación de libertad quien reprodujera, plagiare, distribuyere o comunicare públicamente, en todo o en parte, una obra literaria, artística o científica, fijada en cualquier tipo de soporte, sin la autorización de los titulares de los correspondientes derechos de propiedad intelectual o de sus cesionarios.

© 2021 Los autores

© 2021 Atelier
Santa Dorotea 8, 08004 Barcelona
e-mail: editorial@atelieribros.es
www.atelieribrosjuridicos.com
Tel.: 93 295 45 60

ISBN: 978-84-18780-05-9
Depósito legal: B 20792-2021

Diseño y composición: Addenda, Pau Claris 92, 08010 Barcelona
www.addendades.com

ÍNDICE

| | |
|--|----|
| Prólogo | 13 |
| MERCADOS DIGITALES Y DERECHO DE LA COMPETENCIA: LA POSICIÓN DEL PARLAMENTO EUROPEO RESPECTO A LA PROPOSTA DE DMA | 15 |
| <i>Juan Ignacio Ruiz Peris</i> | |
| I. El nuevo marco regulatorio en materia de plataformas digitales | 15 |
| II. La Digital Market Act en la Posición del Parlamento Europeo | 17 |
| III. Ampliación del concepto de <i>Gatekeeper</i> ; exclusión de las actividades colaborativas sin propósito comercial del concepto de <i>core services</i> y toma en consideración de las consecuencias negativas derivadas del desequilibrio del poder de negociación en materia de privacidad y seguridad | 19 |
| IV. Modificación de los umbrales | 21 |
| V. Uso de datos | 22 |
| VI. Dependencia | 24 |
| VII. Intoperabilidad | 25 |
| VIII. Transparencia | 26 |
| IX. Prácticas discriminatorias autopreferentes | 27 |
| X. Concentraciones en el mercado digital y <i>killer acquisitions</i> | 27 |
| XI. Cumplimiento de las medidas impuestas por la Comisión y Sanciones | 28 |
| XII. Coordinación EU/MS | 29 |
| XIII. Denunciantes y ejercicio de acciones | 29 |
| XIV. Consideraciones finales | 30 |
| CUESTIONES SUSTANTIVAS SOBRE LAS RECLAMACIONES DE DAÑOS EN EL MARCO DEL CÁRTEL DE LOS FABRICANTES DE AUTOMÓVILES | 31 |
| <i>Jaume Martí Miravalls</i> | |
| I. Introducción: aproximación a la función de las acciones de daños por infracción del derecho de la competencia | 31 |
| II. Sobre los infractores y las resoluciones: especial referencia a su firmeza | 36 |

| | |
|---|-----|
| III. Sobre el mercado afectado, las conductas y la infracción | 41 |
| IV. Cuestiones sustantivas sobre las futuras acciones de daños | 46 |
| 1. Introducción | 48 |
| 2. Régimen jurídico aplicable: naturaleza y tribunal competente | 56 |
| 3. Vinculación de las resoluciones de competencia en el ámbito civil | 58 |
| 4. Legitimación activa y pasiva | 67 |
| 5. Responsabilidad conjunta y solidaria | 69 |
| 6. La prescripción de acciones: especial atención a la distinta adquisición de firmeza de la infracción en los supuestos de responsabilidad solidaria (consecuencias) | 81 |
| V. Bibliografía | 83 |
| ACCIONES PSEUDO FOLLOW-ON: LA RECLAMACIÓN DE DAÑOS CUANDO LA AUTORIDAD DE COMPETENCIA NO CONSTATA LA INFRACCIÓN O SE ANULA SU DECISIÓN | 83 |
| <i>Eugenio Olmedo Peralla</i> | |
| 1. La facilitación de las acciones privadas de reclamación de daños desde la aplicación pública del derecho de la competencia | 85 |
| II. Formas de constatar la infracción de la normativa antitrust en un procedimiento judicial | 87 |
| 1. Requisitos de las acciones <i>follow-on</i> | 91 |
| 2. El valor de la resolución de una autoridad de competencia en un procedimiento judicial posterior | 93 |
| 3. Decisiones que no dan lugar a una constatación vinculante de la infracción y no permiten el desarrollo de acciones <i>follow-on</i> | 94 |
| III. Resoluciones de terminación convencional y decisiones de compromisos (commitments) | 95 |
| 1. Falta de constatación de la infracción | 96 |
| 2. ¿Qué valor probatorio tiene la terminación convencional? | 101 |
| 3. La información como clave para el triunfo de la reclamación de daños | 102 |
| IV. La anulación de una decisión de la autoridad de competencia por un órgano jurisdiccional | 104 |
| V. La constatación de la infracción en una resolución de una autoridad de competencia o judicial de otro estado | 104 |
| VI. Bibliografía | 109 |
| LOS PRIVILEGIOS DE LA CLEMENCIA EN EL RÉGIMEN DE LA SOLIDARIDAD DE LA ACCIÓN DE DAÑOS Y SU APLICACIÓN RATIONE TEMPORIS | 109 |
| <i>Fernando de la Vega García</i> | |
| 1. Introducción | 109 |
| II. Privilegios respecto a los daños causados a terceros | 111 |
| III. Privilegios respecto a las relaciones internas | 114 |
| IV. Sobre la extensión de los privilegios a los directivos del clemente | 116 |
| V. Sobre la extensión de los privilegios a los directivos del clemente | 119 |
| V. Aplicación <i>ratione temporis</i> de los privilegios | 120 |
| 1. Régimen transitorio de la transposición de la Directiva de Daños | 120 |

| | |
|--|-----|
| 2. Eficacia directa de la «Directiva de Daños» y principio de «interpretación conforme» respecto a las acciones nacidas antes de la entrada en vigor del Real Decreto-ley 9/2017 | 121 |
| VI. Conclusiones | 124 |
| VII. Bibliografía | 125 |
| ASIMETRÍA, SUBSIDIARIEDAD Y ESTIMACIÓN | 129 |
| <i>Enrique Sanjuán y Mirñoz</i> | |
| I. El contexto general de la valoración estimatoria de la prueba en supuestos de infracción de defensa de la competencia | 129 |
| II. La asimetría de la información y la justificación de la estimación | 132 |
| III. Corrección de la asimetría y proporcionalidad | 134 |
| IV. Presunciones y carga probatoria | 138 |
| V. Hipótesis y estimación | 141 |
| VI. La razón económica de la cuantificación de daños | 143 |
| VII. Bibliografía | 145 |
| EJERCICIO DE ACCIONES Y LEGITIMACIÓN PASIVA | 147 |
| <i>Salvador Vilata Merinadas</i> | |
| I. Introducción | 147 |
| II. La legitimación ad causam como cuestión de fondo | 148 |
| III. Aplicación privada del derecho de la competencia | 149 |
| IV. La unidad de empresa | 151 |
| 1. Planteamiento introductorio | 151 |
| 2. La STJUE de 6 de octubre de 2021 (C. Sumal) | 153 |
| 3. La jurisprudencia comunitaria acerca de la responsabilidad de la filial | 154 |
| 4. Los considerandos de la STJUE de 6 de octubre de 2021 | 156 |
| V. La situación tras la sive de 6 de octubre de 2021 | 157 |
| VI. Bibliografía | 160 |
| CRITERIOS DE ATRIBUCIÓN DE COMPETENCIA INTERNACIONAL | 161 |
| <i>Eduardo Pastor Martínez</i> | |
| I. ¿Por qué se trata de una discusión importante? | 162 |
| II. La doctrina del tribunal de justicia | 166 |
| III. ¿Qué hay de nuevo en el asunto ab volvo? | 170 |
| IV. Acción y reacción: la evolución del tribunal supremo | 171 |
| V. Algo más sobre la naturaleza de la acción de daños | 172 |
| VI. Conclusiones | 173 |
| VII. Jurisprudencia y bibliografía | 173 |
| 1. Jurisprudencia citada (orden cronológico) | 173 |
| 2. Bibliografía citada (orden alfabético) | 174 |
| COMPLIANCE PROGRAMMES EN COMPETENCIA Y PLATAFORMAS DIGITALES | 177 |
| <i>María Gómez Santos</i> | |
| I. Cuestiones previas | 177 |
| II. Identificación y tipologías de riesgos de naturaleza anticompetitiva | 178 |

| | | | |
|--|-----|---|-----|
| 1. Riesgos derivados de conductas restrictivas o abusivas | 179 | 2. Gestión interna de la contribución financiera de la UE: CCAA y entes locales | 230 |
| 2. Riesgos por objeto o por efecto | 180 | II. Marco normativo del derecho de la competencia | 233 |
| III. Factores que inciden en el riesgo | 182 | III. Planes de recuperación y derecho de la competencia: nuevos retos .. | 236 |
| IV. Diseño de protocolos de actuación en escenarios de alto riesgo | 182 | IV. Bibliografía | 240 |
| 1. Carteles | 184 | CUESTIONES PROCEDIMENTALES /PROCESALES EN LITIGIOS SOBRE AYUDAS DE ESTADO | 241 |
| 2. <i>Bid-rigging</i> | 186 | <i>Mercedes Peláez Calvo</i> | |
| 3. Asociaciones empresariales | 187 | I. Introducción | 241 |
| 4. Acuerdos verticales y <i>geoblocking</i> | 188 | 1. La legitimación | 243 |
| 5. Abuso de posición de dominio | 190 | 3. La prescripción | 250 |
| V. Conclusiones | 190 | 4. La cosa juzgada | 251 |
| LA INTRODUCCIÓN DE COMPETENCIA EN MERCADOS REGULADOS: TRANSICIÓN DESDE LA REGULACIÓN SECTORIAL HACIA LA APLICACIÓN GENERAL DE LA NORMATIVA DE COMPETENCIA | 191 | AYUDAS DE ESTADO EN TIEMPOS DE CRISIS: LA RESPUESTA EUROPEA ANTE LA PANDEMIA | 255 |
| <i>Beatriz de Guindos Talavera</i> | | <i>José Antonio Rodríguez Miguélez</i> | |
| I. Introducción | 191 | I. Presentación, objetivo y consideración | 255 |
| II. El proceso de liberalización en Europa | 192 | II. El marco temporal Covid | 256 |
| 1. Los procesos de reforma regulatoria | 194 | 1. La flexibilidad como prueba de la eficiencia del marco europeo general de ayudas estatales | 257 |
| 2. Liberalización de los mercados de gas y electricidad en Europa .. | 195 | 2. El contenido del MTAE y sus revisiones | 259 |
| 3. Liberalización del transporte de pasajeros por ferrocarril en España | 196 | III. Fondos europeos excepcionales para afrontar la crisis | 264 |
| III. Interrelación entre competencia y regulación sectorial | 199 | IV. El control de los «forcing subsidies» | 267 |
| IV. Diseño institucional | 203 | 1. Los postulados del Libro Blanco | 269 |
| V. Conclusiones | 203 | 2. La Propuesta de Reglamento | 271 |
| VI. Bibliografía | 203 | V. Breves consideraciones finales | 274 |
| LA DISCRECIONALIDAD DE LAS AUTORIDADES DE COMPETENCIA EN LA ADOPCIÓN DE COMPROMISOS | 205 | | |
| <i>Carmen Rodilla Martí</i> | | | |
| I. El incremento de los procedimientos negociados: los compromisos .. | 205 | | |
| II. Notas características de los compromisos | 208 | | |
| 1. Rasgos sustantivos de los compromisos | 208 | | |
| 2. Características procesales: la legitimación activa | 212 | | |
| III. La discrecionalidad en sede de compromisos | 214 | | |
| 1. La discrecionalidad sobre la elección de este procedimiento | 215 | | |
| 2. La discrecionalidad en el contenido: de <i>Altosa</i> a <i>Grroupe Canal+</i> pasando por <i>Morningstar</i> | 219 | | |
| 3. La discrecionalidad en las consecuencias derivadas del incumplimiento de los compromisos | 221 | | |
| IV. Conclusiones | 222 | | |
| V. Bibliografía | 223 | | |
| LA INTERACCIÓN ENTRE LOS PLANES DE REESTRUCTURACIÓN Y EL DERECHO DE LA COMPETENCIA | 225 | | |
| <i>Carlos Gómez Asevisio</i> | | | |
| I. Marco normativo europeo y nacional | 225 | | |
| 1. Régimen jurídico de los PERTES | 229 | | |