





# EL ABUSO DE LA POSICIÓN DE DOMINIO

## Directores

Santiago MARTÍNEZ LAGE y Amadeo PETITBÒ JUAN

Asistentes al segundo Seminario de Derecho y Economía de la Competencia

Jesús ALFARO ÁGUILA-REAL

*Catedrático de la Universidad Autónoma de Madrid*

*CMS Albiñana & Suárez de Lezo*

Rafael ALLENDESALAZAR CORCHO

*Martínez Lage & Asociados*

Oriol ARMENGOL I GASULL

*Pérez-Llorca*

Begoña BARRANTES DÍAZ

*Clifford Chance*

Luis BERENGUER FUSTER

*Abogado*

Helmut BROKELMANN

*Martínez Lage & Asociados*

Pedro CALLOL GARCÍA

*Head of Competition, Allen & Overy Madrid*

Enrique CAÑIZARES PACHECO

*NERA Economic Consulting*

Lluís CASES

*Garrigues, Abogados y Asesores Tributarios Universidad Autónoma de Barcelona*

Antonio CREUS

*DLA Piper Rudnick Gray Cary*

Fernando Díez ESTELLA

*Universidad Antonio de Nebrija*

Cani FERNÁNDEZ

*Cuatrecasas*

Jaime FOLGUERA CRESPO

*Uría & Menéndez*

Jordi GUAL

*IESE Business School y «La Caixa»*

Inmaculada GUTIÉRREZ

*LECG Europa*

Martín HELLWIG

*Instituto Max Planck para la investigación sobre bienes colectivos, Bonn*

Fernando JIMÉNEZ LATORRE

*NERA Economic Consulting*

Borja MARTÍNEZ CORRAL

*Uría & Menéndez*

Miguel ODRIOZOLA ALÉN

*Clifford Chance*

Atilano Jorge PADILLA

*LECG Europa*

Anne PERROT

*Universidad de París, I y Consejo de la Competencia, París*

Michele POLO

*Universidad Bocconi, Milán*

Patrick REY

*Universidad de Toulouse*

Javier RUIZ CALZADO

*Latham & Watkins*

Klaus SCHMIDT

*Universidad de Munich*

Rune STENBACKA

*Swedish School of Economics, Helsinki y RUESG (Unidad de investigación sobre estructuras y crecimiento económico)*

*Universidad de Helsinki*



Quedan rigurosamente prohibidas, sin la autorización escrita de los titulares del «Copyright», bajo las sanciones establecidas en las leyes, la reproducción total o parcial de esta obra por cualquier medio o procedimiento, comprendidos la reprografía y el tratamiento informático, y la distribución de ejemplares de ella mediante alquiler o préstamo públicos.

© Santiago Martínez Lage y Amadeo Petitbò Juan (dirs)

© Los autores

© Fundación Rafael del Pino

© MARCIAL PONS

EDICIONES JURÍDICAS Y SOCIALES, S. A.

San Sotero, 6 - 28037 MADRID

☎ (91) 304 33 03

ISBN: 84-9768-320-X

EAN: 9788497683203

Depósito legal: M. 2006

Diseño de la cubierta: Álvaro Reyero

Fotocomposición: JOSUR TRATAMIENTO DE TEXTOS, S. L.

Impresión: ELECÉ, INDUSTRIA GRÁFICA, S. L.

Polígono El Nogal

Río Tiétar, 24 - 28110 Algete (Madrid)

MADRID, 2006

*A la memoria del Profesor  
Rafael Termes, faro orientador  
del pensamiento a favor  
de la libre empresa*



# ÍNDICE

	<u>Pág.</u>
<b>INTRODUCCIÓN DE LOS DIRECTORES DE LA OBRA .....</b>	<b>11</b>

## LA NOCIÓN DE DOMINIO

Una racionalización económica del concepto de posición de dominio, <i>por Inmaculada Gutiérrez y Jorge Padilla .....</i>	15
Dificultades para la definición del mercado relevante, <i>por Fernando Jiménez Latorre y Enrique Cañizares Pacheco .....</i>	33
Cuota de mercado y poder de mercado, <i>por Cani Fernández .....</i>	61
La posición de dominio colectiva: estado actual de una larga evolución, <i>por Jaime Folguera Crespo y Borja Martínez Corral .....</i>	75

## LA NOCIÓN DE ABUSO

Un enfoque económico del artículo 82, <i>por Patrick Rey, Jordi Gual, Martín Hellwit, Anne Perrot, Michele Polo, Klaus Schmidt y Rune Stenbacka .....</i>	99
El abuso y sus efectos. Modernización del artículo 82 TCE: revisión o reforma, <i>por Rafael Allendesalazar Corcho .....</i>	155
Delimitación de la noción de abuso de una posición de dominio, <i>por Jesús Alfaro Águila-Real .....</i>	193
Regulación pública y abuso de posición de dominio, <i>por Lluís Cases ...</i>	227

Pág.**ABUSOS MEDIANTE PRECIOS**

Abusos mediante precios: los precios excesivos, <i>por Fernando Díez Estella</i> .....	251
Precios predatorios (Principalmente en el sector aéreo), <i>por Antonio Creus</i> .....	273
La discriminación de precios como abuso de posición dominante, <i>por Oriol Armengol i Gasull</i> .....	299
Los descuentos y su problemática, <i>por Javier Ruiz Calzado</i> .....	313

**ABUSOS NO RELACIONADOS CON PRECIOS**

La negativa de suministro y figuras afines, <i>por Helmut Brokelmann</i> .....	341
La vinculación de productos. Referencia al asunto Microsoft, <i>por Miguel Odriozola Alén y Begoña Barrantes Díaz</i> .....	367
El posible abuso de los derechos de propiedad intelectual e industrial. Captura de estándares y abuso de acuerdos para el establecimiento de estándares, <i>por Pedro Callol García</i> .....	391
Otras formas de abuso de posición dominante (con especial mención al abuso de situación de dependencia económica), <i>por Luis Berenguer Fuster</i> .....	415
<b>ANEXO</b> .....	437

## INTRODUCCIÓN DE LOS DIRECTORES DE LA OBRA

De acuerdo con su decisión de organizar, con periodicidad anual, un Seminario de Derecho y Economía de la Competencia, tras la celebración del primer Seminario dedicado a *La modernización del Derecho de la Competencia en España y en la Unión Europea*, la **Fundación Rafael del Pino** ha organizado el segundo Seminario dedicado a *El abuso de la posición de dominio* cuya dirección, de nuevo, nos ha sido encomendada.

Si en el primer año decidimos abordar un campo tan amplio como la reforma y modernización de la regulación de la competencia en España y en Europa, en la segunda convocatoria decidimos enfocar el objetivo hacia un aspecto mucho más concreto pero de inequívoca actualidad y no exento de complejidades. El alcance de la cuestión se pone de relieve si, como punto de partida, se considera que su tratamiento exige combinar, sobre la base de los oportunos conocimientos, los principios del Derecho de la competencia y los correspondientes al análisis económico de los mercados. Y es justamente esta complejidad lo que concede interés al tema elegido.

Pero, por otra parte, el asunto estudiado también es objeto de discusión en la Unión Europea. Al efecto, valga como referencia el “Discussion Paper” publicado por la Comisión en diciembre de 2005.

El Seminario se organizó con un reparto de 16 temas que consideramos cubrían los aspectos fundamentales de la figura de abuso de posición de dominio. Se han analizado los conceptos básicos y las conductas que configuran el núcleo de la cuestión. También se ha abordado la regulación al respecto y la oportuna jurisprudencia, tanto española como

comunitaria. El debate, de acuerdo con su complejidad, se ha desarrollado en términos jurídicos y económicos. Todo ello ha sido un magnífico preludio que ha indicado claramente el camino por el que discurrirán las discusiones sobre el abuso de posición de dominio en los próximos años. En definitiva, el resultado, plasmado en el libro que recoge las distintas aportaciones, esperamos que constituya una referencia inexcusable para todo aquel que esté interesado, por una u otra razón, en el análisis del abuso de posición de dominio.

Y si el primer libro de la serie ha sido un instrumento adecuado y una referencia oportuna en el proceso de reelaboración de nuestra Ley de Defensa de la Competencia, parece evidente que este segundo libro también ofrece indicaciones útiles que, sin duda, serán tomadas en consideración por las autoridades y los jueces a la hora de aplicar las prohibiciones contenidas en los arts. 81 del Tratado CE y 6 de la LDC (que pronto se convertirá en el art. 2 de la nueva Ley, si prospera parlamentariamente el anteproyecto de ley en su última estructura).

Al Seminario fueron invitados, y asistieron, los expertos que figuran en la relación que se incluye en las páginas anteriores. Se trata de profesores y autoridades, magistrados y jueces, abogados, economistas y consultores, todos ellos profesionales de probado y reconocido prestigio en nuestra especialidad y auténticos actores del desarrollo y aplicación del análisis económico y jurídico de la competencia. La meditada selección de los participantes nos ha permitido asegurar que los distintos problemas han sido estudiados con el pertinente enfoque multidisciplinar y el completo tratamiento apoyado en las distintas especialidades y aproximaciones de acuerdo con la especialidad concreta de los participantes.

En el anexo publicamos las instrucciones impartidas a los participantes para que los lectores conozcan cómo se han elaborado los textos que nos honramos en prologar.

Si el primer Seminario pretendía iniciar un proceso, con la edición de este segundo libro estamos convencidos de que asistimos a la consolidación de una iniciativa que contribuirá a hacer de nuestra especialidad una disciplina cada vez más madura y consolidada en nuestro país.

Santiago MARTÍNEZ LAGE  
Amadeo PETITBÒ JUAN  
Co-Directores de la obra