

DERECHO DE LA LIBRE COMPETENCIA

CURSO OPTATIVO

FACULTAD DE DERECHO

UNIVERSIDAD DE CHILE

PROFESOR: DOMINGO VALDÉS

AYUDANTES: CRISTÓBAL LEMA
CARLOS GARRIDO
RAIMUNDO GÁLVEZ

Santiago, Segundo Semestre 2021.

OBJETIVO DE LA ASIGNATURA

El objetivo de esta asignatura es brindar a los alumnos una comprensión general de los principios, instituciones y normas jurídicas vigentes en la República de Chile, mediante las cuales se tutela la Libre Competencia en las diversas actividades económicas desplegadas en los mercados, confiriendo especial atención a las elaboraciones jurisprudenciales desarrolladas en este ámbito.

METODOLOGÍA

En cada clase se procurará entregar – en tanto lo permita el respectivo tópico en estudio – una visión doctrinaria, legal y jurisprudencial de la materia analizada. Con todo, el énfasis estará dado por el análisis de casos relevantes a la luz de la jurisprudencia judicial y administrativa emitida por el H. Tribunal de Defensa de la Libre Competencia y la Excelentísima Corte Suprema de la República.

A tal efecto resulta esencial la oportuna lectura de los textos correspondientes a cada clase, en forma previa a la realización de la misma, según se indica en el presente “Syllabus”. Tales textos corresponden principalmente a la obra “Libre Competencia y Monopolio” (Editorial Jurídica de Chile, 2006), cuyo autor es Domingo Valdés Prieto, libro que constituirá lectura indispensable, puesto que servirá de apoyo a cada clase. Lo anterior permitirá al alumno obtener ciertas nociones básicas para la mejor comprensión de los asuntos a ser debatidos en cada clase.

Lo expuesto no significa, en manera alguna, dejar de recomendar la lectura de la bibliografía general que se cita en las páginas siguientes.

EVALUACIÓN

La evaluación constará de un solo control de lectura. El control de lectura versará acerca de los capítulos del “Syllabus” que sean indicados por el profesor y los contenidos de cada clase, así como de los materiales del curso. Dicho control de lectura tendrá un valor de un 50% de la nota final del curso, en tanto que el examen tendrá un valor de un 50% de la nota final del curso. El examen dará cuenta de algún caso práctico, tendrá carácter individual y para su desarrollo los alumnos podrán traer y disponer al efecto de

todos los textos jurídicos y literatura de apoyo que estimen conveniente, sin contar con acceso a internet durante el desarrollo del mismo, excepto para el envío del examen si así fuese necesario. Ese examen tendrá lugar al término de esta asignatura en la fecha prevista por la Dirección de la Escuela. Respecto del control y de este examen sólo se aceptarán solicitudes de corrección, debidamente fundadas, que sean presentadas por escrito dentro de tres días hábiles a contar de que las correspondientes notas sean puestas a disposición de los alumnos.

PROGRAMA

- I**
 - 1.1 Introducción.
 - 1.2 Perspectiva Etimológica, Económica y Jurídica del Monopolio.
 - 1.3 Análisis del Mercado Relevante y determinación del Poder de Mercado.

- II**
 - 2.1 Sinopsis del Decreto Ley 211 de 1973 y sus modificaciones.
 - 2.2 Tipicidad: faz objetiva y faz subjetiva.
 - 2.3 Antijuridicidad y Causales de Justificación.
 - 2.4 Culpabilidad.
 - 2.5 Ámbito de Aplicación del Decreto Ley 211: Material, Temporal y Geográfico.

- III**
 - 3.1 El Monopolio Natural y su Regulación.
 - 3.2 Aplicación del Derecho de la Libre Competencia a Industrias Reguladas.
 - 3.3 Un Monopolio Natural Paradigmático: la Distribución Eléctrica Concesionada.
 - 3.4 El Monopolio de Eficiencia.

- IV**
 - 4.1 La Infracción Monopólica y sus Clasificaciones.
 - 4.2 El Monopolio de Privilegio.
 - 4.3 Prohibición Legal de Conferir Monopolios de Privilegio.
 - 4.4 Principio de la Restricción del Estado Empresario.

- V**
 - 5.1 Infracciones Monopólicas por Unificación de la Competencia.
 - 5.2 Monopolización.
 - 5.3 Colusión Vertical y Horizontal.

- VI**
 - 6.1 Operaciones de Concentración.
 - 6.2 Hipótesis de la Eficiencia Superior versus Hipótesis de la Colusión.
 - 6.3 Clases de Concentraciones.

- VII**
 - 7.1 Infracción Monopólica de Abuso de Posición Dominante.
 - 7.2 Precios Monopólicos o Excesivos.
 - 7.3 Precios Predatorios.
 - 7.4 Discriminaciones Arbitrarias Monopólicas.
 - 7.5 Contratos Atados y Empaquetamientos.
 - 7.6 Asignación de Zonas y Cuotas de Mercado.
 - 7.7 Negativa Injustificada de Contratar.

7.8 Explotación de una Instalación Esencial.

7.9 Afectación de Procesos Licitatorios

VIII 8.1 Ley de Competencia Desleal y Decreto Ley 211.

8.2 Ilícitos de Competencia Desleal.

8.3 Infracciones Monopólicas de Competencia Desleal.

IX 9.1 Potestades Públicas del Tribunal de Defensa de la Libre Competencia.

9.2 Potestad para Determinar Injustos Monopólicos y Sanciones Aplicables.

9.3. Potestad para Absolver Consultas y Medidas Propiamente Tales.

9.4 Potestad para Revisar Operaciones de Concentración.

9.5 Potestades Reglamentarias Externa e Interna.

9.6 Potestad Informativa.

9.7 Potestad Propositiva o Requisitoria.

9.8 Potestad para Determinar Ilícitos Civiles Derivados de Infracciones Monopólicas y Sanciones Aplicables.

X 10.1 Potestades Públicas de la Fiscalía Nacional Económica.

10.2 Potestad Investigativa y Delación Compensada.

10.3 Potestad para Requerir, Consultar, Demandar y Querellarse.

10.4 Potestad para Emitir Informes y Estudios.

10.5 Potestad para Intervenir en Conciliaciones y Acuerdos Extrajudiciales.

10.6 Potestad Propositiva o Requisitoria.

10.7 Potestad para Emitir Instrucciones.

10.8 Potestad para Conocer Operaciones de Concentración.

XI 11.1 Bien Jurídico Tutelado y sus Significaciones.

11.2 La Autonomía Privada.

11.3 Derecho a Desarrollar Cualquier Actividad Económica.

11.4 La Justicia Distributiva y la Igualdad de Oportunidades.

11.5 La Protección de Ciertas Categorías de Competidores.

11.6 La Protección de los Consumidores.

11.7 La Eficiencia Económica.

11.8 Una Definición Esencial de Libre Competencia.

BIBLIOGRAFIA GENERAL

- H. B. Acton The Morals of Markets and Related Essays, Liberty Fund, Indianapolis, 1993.
- W. Adams & J. W. Brock Antitrust Economics on Trial, Princeton University Press, New Jersey, 1991.
- P. Areeda, L. Kaplow y A.S. Edlin Antitrust Analysis: Problems, Text, Cases (Casebook Series), Aspen Publishers, Inc.; 6 edition (August 4, 2004).
- Bellamy & Child European Community Law of Competition, Oxford University Press, 8th Revised Edition, 2018.
- R. Blair & J. L. Harrison Monopsony. Antitrust Law and Economics, Princeton University Press, New Jersey, 1993.
- L. Blanco y S. Cohen Derecho de la Competencia Europeo y Español, Editorial Dickinson, 1999.
- Robert H. Bork The Antitrust Paradox, The Free Press. New York, 1993.
- G. Cabanellas de las Cuevas Derecho Antimonopólico y Defensa de la Competencia. Ed. Heliasta S.R.L., Buenos Aires, 1983.
- J. Garrigues La Defensa de la Competencia Mercantil, Temas de Derecho Vivo, páginas 140 – 193, Editorial Tecnos, Madrid, 1978.
- E. Gellhorn – W. E. Kovacic Antitrust Law and Economics, West Publishing C.O., 1994.
- George N. Halm Sistemas Económicos, Ediciones Rialp, Madrid, 1975.

- H. Hovenkamp Federal Antitrust Policy. The Law of Competition and its Practice, West Publishing Co, 1994.
- H. Hovenkamp The Antitrust Enterprise, Harvard University Press, 2005.
- J. E. Kwoka Jr. – L. J. White The Antitrust Revolution. Economics, Competition and Policy, Third Edition, Oxford University, 1999.
- L. Montt (Coordinador) Ley Antimonopolios. Jurisprudencia Comisión Resolutiva. (Tomos I – XI), Editorial Jurídica Conosur, 1995- 2002, Santiago, Chile.
- R. H. Coase The Firm, the Market and the Law, The University of Chicago Press, 1990.
- M. Motta Competition Policy: Theory and Practice, Cambridge University Press, 2004.
- E. Navarro Orden Público Económico y Libre Competencia, Revista de Derecho de la Universidad Finis Terrae año VII – N°7, Santiago, 2003.
- E. Navarro Concentraciones, Acuerdos Horizontales y Restricciones Verticales, en Decisiones del Tribunal de Defensa de la Libre Competencia, Años 2004 – 2005, UAI, Tomo II, Editor: Domingo Valdés Prieto, Editorial Legis, Santiago, 2008.
- W. Ortúzar Ley Antimonopolios, Editorial Jurídica de Chile, 1978 (recopilación de la jurisprudencia de la Comisión Resolutiva correspondiente a los años 1974 a 1977).

- W. Ortúzar Ley Antimonopolios, Editorial Jurídica de Chile, 1985 (recopilación de la jurisprudencia de la Comisión Resolutiva correspondiente a los años 1978 a 1980).
- Richard A. Posner Antitrust Law. An Economic Perspective. The University of Chicago Press, Chicago, 1976.
- C. Sapelli Concentración y Grupos Económicos en Chile, Estudios Públicos N°88, Santiago, 2002.
- J. Streeter Libre Competencia y Libertad de Contratación, Publicación Día de la Competencia (30 de Octubre de 2003), Fiscalía Nacional Económica, Santiago, 2004.
- E. Sullivan & L. Harrison Understanding Antitrust and Its Economic Implications, Ed. Matthew Bender, New York, 1994.
- D. Valdés La Discriminación Arbitraria en el Derecho Económico. Especialmente en la Legislación Antimonopolio, Editoriales Jurídica Conosur Ltda., 1992 y LexisNexis, 2000, Santiago de Chile.
- D. Valdés Algunas Notas sobre el Principio Jurídico de la Igualdad, en Anuario de Filosofía Jurídica y Social N°9 (1991) Edeval, Valparaíso, 1992, páginas 213 a 251.
- D. Valdés Legislación Antimonopólica y Distribución Eléctrica Concesionada, en Revista de Derecho y Jurisprudencia y Gaceta de los Tribunales, Tomo XCVIII, N°03/2001, Santiago de Chile, 2002.
- D. Valdés La Paradoja del Monopolio de Privilegio Contemplado en el Decreto Ley 211 de 1973, Ius Publicum N° 8, Año 2002, Universidad Santo Tomás, Santiago de Chile, páginas 125 a 160.

- D. Valdés Recomendación de un Competidor en Desmedro de Otro. Informe en Derecho, en Revista Chilena de Derecho, Volumen XXX N°1 (2002), Universidad Católica de Chile, Santiago, 2003.
- D. Valdés ¿Es Constitucional la Potestad Reglamentaria Externa del Tribunal de Defensa de la Libre Competencia?, Ius Publicum N°13, Año 2004, Universidad Santo Tomás, Santiago de Chile.
- D. Valdés Hacia una Nueva Lectura de la Definición Nominal de Monopolio, Revista Derecho y Humanidades N°10 (Años 2003 – 2004), Universidad de Chile, 2005.
- D. Valdés Función Consultiva del Tribunal de Defensa de la Libre Competencia, La Semana Jurídica N°222, Semana del 7 al 13 de Febrero, LexisNexis. Santiago, 2005.
- D. Valdés Sobre la Naturaleza y Límites de la Potestad Consultiva del Tribunal Antimonopólico, Actas de las Segundas Jornadas de Derecho de la Empresa, Edición MDE, Universidad Católica de Chile, Santiago, 2005.
- D. Valdés Libre Competencia y Monopolio, Editorial Jurídica de Chile, Santiago, 2006, (751 pgs.).
- D. Valdés El Origen de las Potestades Reglamentarias del Tribunal de Defensa de la Libre Competencia, Anales de la Facultad de Derecho N°2, Universidad de Chile, Santiago, 2005.
- D. Valdés El Injusto Monopólico (La Culpabilidad en el Injusto Monopólico), Revista de Derecho de la Empresa N°5, Universidad Adolfo Ibáñez, Enero – Marzo, 2006.
- D. Valdés La Independencia de la Fiscalía Nacional Económica, en Foco N°104, Expansiva, 2007.

- D. Valdés Límites del Tribunal de Defensa de la Libre Competencia. La Atribución de Fijar Condiciones a Hechos, Actos o Convenciones Consultados y sus Límites, en Informativo Jurídico N°37, 2006.
- D. Valdés Abuso de Posición Dominante, en Revista Anales Derecho UC: Temas de Libre Competencia, Número 2, Pontificia Universidad Católica de Chile, 2007.
- D. Valdés Tipicidad y Regla Per Se en las Colusiones Monopólicas Horizontales, en Revista Anales Derecho UC: Temas de Libre Competencia, Número 4, Pontificia Universidad Católica de Chile, 2008.
- D. Valdés Análisis del Abuso de Posición Dominante en la Jurisprudencia Antimonopólica Nacional, en Decisiones del Tribunal de Defensa de la Libre Competencia, Años 2004 – 2005, UAI, Tomo II, Editor: Domingo Valdés Prieto, Editorial Legis, Santiago, 2008.
- D. Valdés La Culpabilidad en el Ilícito Infracional, en La Primacía de la Persona, Universidad de Los Andes, Editores J. Arancibia y J. I. Martínez, Legal Publishing, Santiago, 2009.
- D. Valdés Acuerdos Extrajudiciales Antimonopólicos y Principio de Eficiencia, en Revista de Derecho Público N°73, Facultad de Derecho, Universidad de Chile, Santiago, 2011.
- D. Valdés Potestad Informativa del Tribunal de Defensa de la Libre Competencia, en Ius Publicum N°27, año 2011, Universidad Santo Tomás, Santiago de Chile.

- D. Valdés Una Visión Interdisciplinaria de la Libre Competencia, en *Ius Publicum* N°30, año 2012, Universidad Santo Tomás, Santiago de Chile.
- D. Valdés La Potestad Sancionatoria del TDLC para Modificar o Terminar Actos y Convenciones, en *Gaceta Jurídica*, Santiago, 2013.
- D. Valdés El Principio Jurídico de la Inocencia en las Consultas Antimonopólicas Sobre Operaciones de Concentración, en “Nuevas Tendencias del Moderno Derecho Económico”, Editores: D. Valdés P. y O. Vásquez D., Thompson Reuters, Santiago, 2014.
- D. Valdés Nuevas Tendencias del Moderno Derecho Económico, Editores: D. Valdés y O. Vásquez, Editores Thomson Reuters, Santiago, 2014 (318 pgs.).
- D. Valdés La Conciliación Antimonopólica, en *Revista de Derecho Público* N°81, Facultad de Derecho, Universidad de Chile, Santiago, 2015.
- D. Valdés Algunas Consideraciones sobre los Sujetos Activos del Injusto Monopólico Infraccional, en *Revista de Derecho Económico* N°77, Facultad de Derecho, Universidad de Chile, Santiago, 2017.
- D. Valdés Acerca de la Cosa Juzgada en el Orden Antimonopólico, en *Reflexiones sobre el Derecho de la Libre Competencia*, Fiscalía Nacional Económica, Santiago, 2017.
- D. Valdés Antijuridicidad y Causales de Justificación, en *Libro Homenaje*, Thomson Reuters, Santiago, 2021.
- M. Waelbroeck – A. Frignani Derecho Europeo de la Competencia, Tomos I y II, Editorial Bosch, 1998.

Jorge Witker

Derecho de la Competencia en América, Editorial
Fondo de Cultura Económica, Santiago de Chile, 2000.

SYLLABUS* (CORRELATIVO AL PROGRAMA)

* La jurisprudencia aquí citada debe ser obtenida directamente por el alumno de las páginas web del Tribunal de Defensa de la Libre Competencia: <http://www.tdlc.cl> ó de la Fiscalía Nacional Económica: <http://www.fne.cl>

- | | |
|----|---|
| I | <p>Lectura: D. Valdés, “Libre Competencia y Monopolio” (pp. 29 – 65 y pp. 346 – 367).
Aristóteles: “La Política” (Breve Pasaje).
Joaquín Garrigues: “La Defensa de la Competencia Mercantil”.</p> <p>Jurisprudencia: Caso U.S. v. Dupont & Co.
Sentencia N°9/2004
Sentencia N°65/2008.</p> |
| II | <p>Lectura: D. Valdés: “El Injusto Monopólico”. Rev. de Derecho de la Empresa N°5.
D. Valdés: “La Culpabilidad en el Ilícito Infraccional”, en obra La Primacía de la Persona Humana.
Proyecto de ley que culminó en la dictación de la Ley 19.911.
Proyecto de Ley que culminó en la dictación de la Ley 20.361.
Proyecto de Ley que culminó en la dictación de la Ley 20.945.</p> <p>Jurisprudencia: TC, Sentencia Rol 244-96 (Ley de Caza)
Corte Suprema, Sentencia en Causa Rol 5719-04
Sentencia 18/2005
Sentencia N° 28/2005
Resolución N°9/2005
Corte Suprema, Sentencia en Causa Rol 3327-05
Sentencia N° 47/2006
TC, Sentencia Rol 480-06 (Ley Eléctrica y LOC SEC)
Sentencia N° 67/2008
TC, Sentencia Rol 1518-09 (art. 169 Código Sanitario)
Sentencia N° 126/2012
Sentencia de la Corte Suprema que resolvió recurso de reclamación interpuesto contra sentencia N° 119/2012 en causa Rol 2578-12
Resolución en ERN 14-2012
Sentencia N°139/2014.
Sentencia de la Corte Suprema que resolvió recurso de reclamación interpuesto contra sentencia N°139/2014
Sentencia N°147/2015.
Sentencia de la Corte Suprema que resolvió recurso de reclamación interpuesto contra sentencia N°147/2015</p> |

III	Lectura:	R. Posner: "Natural Monopoly and Its Regulation" (pp. 548 – 591). P. Meller: "Regulación y Competencia en los Servicios de Utilidad Pública".
	Jurisprudencia:	Sentencia 85/2009. Proposición normativa N° 17/2015 sobre servicios asociados al suministro de energía. Proposición normativa N° 18/2016 sobre intermediación de valores.
IV	Lectura:	D. Valdés: "Libre Competencia y Monopolio" (pp. 207 –211) (pgs. 457 – 508).
	Jurisprudencia:	Sentencia N° 152/2016. Sentencia de la Corte Suprema que resolvió recurso de reclamación interpuesto contra la Sentencia N° 152/2016. Estudio de Mercado sobre Notarios. Resolución de la FNE que realiza recomendación normativa en orden a modificar el sistema notarial.
V	Lectura:	D. Valdés, "Libre Competencia y Monopolio" (pp. 511 – 530). R. Bork: "The Antitrust Paradox". Capítulos 13 y 14 (pp. 263-298). M. Waelbroeck y A. Frignani: "Derecho Europeo de la Competencia" (pp. 177-192).
	Jurisprudencia:	Sentencia N°139/2015. Sentencia de la Corte Suprema que resolvió recurso de reclamación interpuesto contra la sentencia N°139/2015. Sentencia 160/2017. Sentencia 167/2019.
VI	Lectura:	D. Valdés, "Libre Competencia y Monopolio" (pp. 530 – 541). M. Waelbroeck y A. Frignani: "Derecho Europeo de la Competencia" (pp. 1091-1101). Reglamento (CE) N°139/2004 del Consejo, de 20 de enero de 2004, sobre el control de las concentraciones entre empresas. U.S. Horizontal Merger Guidelines. Comunicación N° 372, Comunidad Europea. Guía Interna para el Análisis de Operaciones de Concentración Horizontal de la Fiscalía Nacional Económica. Guía de Competencia de la FNE (complementario).
	Jurisprudencia:	Sentencia 24/2008. Resolución 49/2016. Sentencia 166/2018.

VII	Lectura:	D. Valdés, “Libre Competencia y Monopolio” (pp. 545 – 582). J. Pellisé: “La Explotación abusiva de una Posición Dominante” (pp. 138-165). F. Hernández: “Precios Predatorios y Derecho Antitrust” (pp. 19-38). Aaron S. Edlin, “Predatory Pricing” (2010).
	Jurisprudencia:	Sentencia N°26/2005. Sentencia N°90/2009. Requerimiento FNE contra Unilever. Contestación de Unilever al requerimiento de la FNE. Conciliación entre la FNE y Unilever. Sentencia N° 140/2014
VIII	Lectura:	T. Menchaca, “Libre Competencia y Competencia Desleal en la Ley 20.169 ¿Existe Contradicción entre Ambas Disciplinas?”. N. Nehme, “Competencia Desleal” en Decisiones del Tribunal de Defensa de la Libre Competencia, años 2004-2005, Tomo II, Editor: Domingo Valdés Prieto. S. Barona, “Competencia Desleal”, (pp. 33-97).
	Jurisprudencia:	Sentencia N°60/2007. Sentencia de la Corte Suprema que resolvió recurso de reclamación contra esta sentencia. Sentencia N°80/2009. Sentencia de la Corte Suprema que resolvió recurso de reclamación contra esta sentencia.
IX-X	Lectura:	D. Valdés, “Libre Competencia y Monopolio” (pp. 585 – 707 y pp. 367 – 389). Auto Acordado N°5 del Tribunal de Defensa de la Libre Competencia. Auto Acordado N°14 del Tribunal de Defensa de la Libre Competencia (modificado por Auto Acordado N° 18).
	Jurisprudencia:	Sentencia N°02/2004. Conciliación entre la FNE y D&S. Informe FNE sobre participaciones minoritarias y directores comunes entre empresas competidoras. Resolución de fecha 04 de octubre de 2018 que aprobó el Acuerdo Extrajudicial N° 16/2018 y aquella de 30 de octubre de 2018 que rechazó los recursos de reposición en contra de la misma. Piezas relevantes delación compensada expediente Rol C-299-2015 (caso papeles). Piezas relevantes expediente F85-2017 (operación de concentración Essilor-Luxxottica).

- XI** Lectura: D. Valdés: “Libre Competencia y Monopolio” (pp. 69 – 207).
- Jurisprudencia: Sentencia N° 133/2014.