

INFORME  
SOBRE

REPERCUSIÓNS LEGAIS, FUNCIONAIS E ORGANIZATIVAS  
DA NOVA LEI DE DEFENSA DA COMPETENCIA  
SOBRE OS ÓRGANOS DE DEFENSA DA COMPETENCIA DE GALICIA,  
CON ESPECIAL REFERENCIA AO TGDC

Elaborado por:

Fernando Varela Carid (coordinador)

Alfonso Vez Pazos

José Antonio Rodríguez Miguez



## ÍNDICE

	Pax.
RESUMO EXECUTIVO .....	5
I.- INTRODUCCIÓN .....	9
II.- CAMBIOS INSTITUCIONAIS: ÓRGANOS ADMINISTRATIVOS COMPETENTES E NOVAS FUNCIÓNS.....	13
III.- FUNCIÓNS DE INSTRUCIÓN E RESOLUCIÓN: CONDUCTAS PROHIBIDAS	
III.1.- Cambios substantivos.....	37
III.2.- Cambios procedimentais .....	50
III.3.- Cambios no réxime sancionador .....	64
IV.- FUNCIÓNS DE INSTRUCIÓN E RESOLUCIÓN: CONTROL DE CONCENTRACIÓNS .....	71
V.- FUNCION DE CONTROL DE AXUDAS PUBLICAS.....	77

VI- FUNCIÓN DE ARBITRAXE .....	85
VII.- FUNCIÓN CONSULTIVA .....	89
VIII.- FUNCIÓN DE PROMOCIÓN DA COMPETENCIA .....	103
IX.- FUNCIÓN DE HARMONIZACIÓN E COORDINACION .....	113
X.- FUNCION DE REPRESENTACIÓN INTERNACIONAL .....	119
XI.- IMPUGNACION DE ACTOS DAS AAPP E NORMAS LEGAIS .....	123
XII.- TRANSPARENCIA E RESPONSABILIDADE SOCIAL .....	129
XIII.- CONCLUSIÓNS E RESUMO DE PROPOSTAS .....	133

**REPERCUSIÓNS LEGAIS, FUNCIONAIS E ORGANIZATIVAS DA NOVA LEI  
DE DEFENSA DA COMPETENCIA SOBRE OS ÓRGANOS DE DEFENSA DA  
COMPETENCIA DE GALICIA**  
- RESUMO EXECUTIVO -

O pasado 1 de setembro, **entrou en vigor a nova Lei 15/2007, de 3 de xullo, de Defensa da Competencia** que introduce importantes cambios institucionais, legais e procedimentais no sistema de defensa da competencia español, que afectan de modo significativo, entre outros, aos órganos de defensa da competencia das Comunidades Autónomas.

Co obxectivo de cumprir do mellor modo posible coas súas obrigas, **o Tribunal Galego de Defensa da Competencia (TGDC) elaborou o Informe** que xunto se achega no que se **estudan as implicacións da entrada en vigor da Lei 15/2007 para os Órganos de Defensa da Competencia de Galicia**. As conclusións deste Informe son extensibles, en grande medida, a todos os órganos competentes das Comunidades Autónomas que se encontren en idénticas circunstancias, é dicir, que manteñan separadas, mediante institucións distintas, as súas funcións de instrución e resolución.

As **conclusións principais** do Informe son as seguintes:

Efectos prácticos inmediatos: novas competencias para o TGDC

Desde un punto de vista práctico, a entrada en vigor da nova Lei 15/2007 ten os seguintes efectos:

1.- O TGDC e máis o SGDC continuarán o seu **labor de persecución e sanción das condutas anticompetitivas**, pero agora realizarán esa función cos cambios

substantivos e co novo procedemento introducido pola nova Lei. En concreto, isto suporá:

- **Capacidade plena do Tribunal para iniciar actuacións de oficio** sobre condutas que considere presentan indicios racionais de seren contrarias ás normas de competencia (antes limitada á simple proposta ao Servizo).
- **As decisións principais na tramitación dos expedientes sancionadores** deberán ser tomadas en última instancia polo **Tribunal**.
- Tanto o Tribunal como o Servizo deberán aplicar o **novo réxime sancionador**, que incrementa o valor das multas, e o **novo sistema de clemencia** introducido pola nova Lei para facer máis efectiva a persecución de cárteles.
- Posibilidade de que o Tribunal achegue **información ou observacións escritas ou verbais aos Xulgados do Mercantil** cando apliquen os artigos 1 e 2 da nova Lei, referentes a condutas colusorias e abuso de posición de dominio.

2.- Emisión de **informe** por parte **do Tribunal** sobre aquelas **operacións de concentración económica que incidan de modo significativo sobre Galicia**, en resposta á petición da CNC.

3.- Reforzo da capacidade de **control do Tribunal sobre a actuación das Administracións galegas**, tanto autonómica como locais, que se concretará no seguinte:

- A **potestade para impugnar actos da Xunta de Galicia e dos concellos galegos e das normas con rango inferior a lei** que supoñan un obstáculo ao mantemento da competencia efectiva nos mercados,
- O **informe sobre axudas públicas concedidas en Galicia** polas Administracións autonómica e locais, e
- O **seguimento de actos das Administracións Públicas e das disposicións legais emitidas por elas**, con análise e proposta de modificación das mesmas.

4.- **Maior coordinación** a nivel estatal entre a Comisión Nacional de Competencia e os órganos das CCAA para a aplicación coherente das normas de competencia.

#### Un novo modelo institucional

A nova Lei 15/2007 crea unha institución única de defensa da competencia a nivel do estado, que é a Comisión Nacional de Competencia. Ese novo modelo institucional constitúe unha referencia de primeiro orden para as CCAA con competencia na materia.

Desde un punto de vista legal, non existe ningunha obriga para adaptarse a ese novo modelo institucional de organismo único. Porén, dado ese novo marco instaurado a nivel do Estado, resulta **desexable e aconsellable proceder á unificación dos órganos** de defensa da competencia que existan a nivel autonómico con funcións e organización aínda separadas e **así xa o fixeron Madrid e Andalucía, e o está facendo Cataluña**. O novo modelo institucional creado a nivel do Estado introduce novos procedementos cuxa operativa resulta máis eficaz actuando nun órgano único. Ademais, parece difícil que a nivel

autonómico non se siga a mesma liña de reforzamento da independencia e eficacia institucional que se pretende conseguir coa creación dun órgano único.

Por tanto, **sería lóxico e razoable** tanto desde o punto de vista xurídico como práctico **que se proceda en Galicia a medio prazo ao cambio institucional**, de maneira que o TGDC e o SGDC se integren nunha única institución de defensa da competencia.

En definitiva, a nova Lei de Defensa da Competencia vai supor en Galicia un reforzo das competencias do TGDC nos procedementos sancionadores e na actuación de oficio para a mellor persecución das condutas anticompetitivas; maiores potestades para o Tribunal no seguimento das actuacións privadas e públicas que poidan obstaculizar a competencia; e, por último, a necesidade de modificar o modelo institucional actual baseado en dous órganos separados, para pasar a unha única institución que integre esas dúas funcións e reforce a independencia e a eficacia na identificación e control de condutas anticompetitivas en Galicia.

## I.- INTRODUCCIÓN

O pasado 1 de setembro entrou en vigor a nova Lei 15/2007, de 3 de xullo, de Defensa da Competencia que supón a creación dun novo marco normativo para o desenvolvemento da actividade de defensa da competencia en España.

A nova Lei introduce importantes modificacións institucionais, substantivas e procedimentais que afectan en profundidade a todo o sistema de defensa da competencia español, do que forman parte integral e destacada os órganos de defensa da Competencia das Comunidades Autónomas.

Co obxectivo de cumprir o mellor posible coas súas funcións, o Tribunal Galego de Defensa da Competencia elaborou o presente Informe no que se estudan cales son as implicacións da entrada en vigor da nova Lei para os órganos galegos de Defensa da Competencia, actualmente constituídos polo Tribunal e o Servizo Galego de Defensa da Competencia.

O estudo comeza por unha reflexión sobre as consecuencias para os órganos autonómicos e, por tanto, para o TGDC e para o SGDC, dos cambios institucionais propugnados na nova Lei, nomeadamente a creación da nova Comisión Nacional de Competencia (CNC) e as atribucións que fai Lei no tocante aos seus fins, funcións e competencias principais.

Despois desa análise xeral, que se desenvolve no apartado II, o Informe efectúa unha análise pormenorizada de cada unha das funcións que a nova Lei asigna á CNC para determinar en qué medida os cambios normativos afectan aos órganos galegos de Defensa da Competencia. Neste sentido, o Informe analiza as funcións de instrución e resolución no referente ás condutas prohibidas e o control de concentracións nos apartados III e IV, respectivamente. A continuación, nos apartados V, VI, VII, VIII, IX e X estúdanse as funcións de control de axudas públicas, de arbitraje, consultivas, de promoción da competencia, de

harmonización e coordinación, e de representación internacional, respectivamente.

Alén do estudo das funcións específicas que a Lei sinala para a CNC, o Informe céntrase, no apartado XI, na análise da potestade recoñecida na nova Lei para a impugnación de actos das Administracións Públicas e normas legais con rango inferior a lei que poidan obstaculizar a competencia efectiva nos mercados; e, no apartado XII, nas cuestións relativas á transparencia e responsabilidade social que deben asumir os órganos de Defensa da Competencia.

En cada un deses apartados séguese a mesma sistemática para tratar de identificar, dun xeito claro e conciso, as implicacións da entrada en vigor da nova Lei sobre os órganos galegos de Defensa da Competencia. Para iso, dáse resposta en cada apartado ás cuestións seguintes:

- A.- Modificacións introducidas pola LDC
- B.- Artigos onde se recollen as modificacións
- C.- Comentario xeral sobre as modificacións
- D.- Cómo afectan ao TGDC e ao SGDC
- E.- Supoñen ou non unha nova competencia para o TGDC
- F.- Implican ou non esas modificacións a necesidade dun cambio normativo
- G.- Implican ou non unha nova forma de coordinación coa CNC, cos órganos xurisdiccionais e cos órganos reguladores.
- H.- Esixen a introdución dun novo procedemento no TGDC
- I.- Teñen consecuencias organizativas para o TGDC e o SGDC
- J.- Propostas de cambio organizativo

Para rematar, o informe presenta, no apartado XIII, as conclusións da análise efectuada e un resumo das propostas principais para levar adiante as modificacións que se consideran necesarias para asumir as novas competencias

que outorga a nova Lei ao TGDC, e para pór en marcha os demais cambios a que obriga a nova Lei.

Este Informe foi coordinado polo vogal de TGDC, D. Fernando Varela Carid. Participaron na súa elaboración, ademais do vogal mencionado, que se encargou da redacción dos apartados I, II, III.1, IV, VIII, X, XI, XII e XIII, D. Alfonso Vez Pazos, vogal do TGDC, encargado dos apartados III.2, III.3 e IX, e D. José Antonio Rodríguez Miguez, secretario xeral do TGDC, que se ocupou dos apartados V, VI e VII, ademais de colaborar na redacción dos apartados III.2 e III.3.



## **II.- CAMBIOS INSTITUCIONAIS: ÓRGANOS ADMINISTRATIVOS COMPETENTES E NOVAS FUNCÍONS**

### **A.- Modificacións introducidas pola LDC**

No referente aos órganos administrativos, a nova Lei de Defensa da Competencia determina que son competentes para a aplicación da Lei a Comisión Nacional de Competencia (artigo 12) e os órganos das Comunidades Autónomas (artigo 13), seguindo no tocante a estas últimas o disposto pola Sentenza do Tribunal Constitucional, número 208, de 10 de novembro de 1999, posteriormente desenvolvida na Lei 1/2002, de 21 de febreiro, de Coordinación de competencias do Estado e as CCAA en materia de Defensa da Competencia.

A nova LDC sinala que tamén son órganos competentes para aplicar a Lei o Consello de Ministros, para intervir no procedemento de control de concentracións económicas de acordo co previsto no artigo 60 LDC; e os órganos xurisdiccionais, en concreto os Xulgados do Mercantil, que coñecerán das cuestións que sexan da competencia do orden xurisdiccional civil respecto dos procedementos de aplicación dos artigos 1 e 2 LDC, segundo se establece na Disposición Adicional Primeira da Lei.

A continuación preséntanse, de modo sucinto, as competencias básicas e as funcións da Comisión Nacional de Competencia, dos órganos de defensa da competencia das CCAA, e dos órganos xurisdiccionais no referente á aplicación da nova Lei.

### **A Comisión Nacional de Competencia**

A novidade principal da nova Lei é a creación da Comisión Nacional de Competencia (CNC), cunha estrutura piramidal centrada na existencia de dous

órganos separados, que son o Consello, órgano colexiado de resolución, formado polo presidente da CNC e seis conselleiros, e a Dirección de Investigación que realiza as funcións de instrución de expedientes, investigación, estudo e preparación de informes.

A CNC é unha entidade de dereito público con personalidade xurídica propia e plena capacidade pública e privada, adscrita ao Ministerio de Economía e Facenda que exercerá o control de eficacia sobre a súa actividade (art. 19).

A CNC ocupa, en virtude da nova LDC, o lugar central no sistema de defensa da competencia español. É o órgano encargado da aplicación da Lei de Defensa da Competencia en toda a súa amplitude, en todos os mercados e en todo o territorio do Estado, con funcións de coordinación e harmonización tanto cós órganos de defensa da competencia autonómicos e da Unión Europea, como cos órganos xurisdiccionais que apliquen os artigos 1 e 2 LDC, e cos órganos reguladores.

Respecto aos fins da nova institución, a Lei 15/2007 determina que a CNC é o órgano encargado de preservar, garantir e promover a existencia dunha competencia efectiva nos mercados no ámbito nacional así como de velar pola aplicación coherente da LDC mediante o exercicio das funcións que se lle atribúen na mesma (art. 12.1).

Respecto ás funcións concretas asignadas á nova CNC, a Lei 15/2007 distingue as sete seguintes:

#### 1.- Función de instrución e de resolución

Esta función de instrución e de resolución ten por obxecto tanto a persecución e represión ex-post de prácticas restritivas da competencia, como o control ex-ante

das operacións de concentración económica. De acordo co artigo 24 LDC, a CNC está capacitada para:

- Aplicar o disposto nos artigos 1, 2 e 3 LDC referentes as condutas restritivas, que comprenden condutas colusorias, abuso de posición de dominio e actos de competencia desleal que por falsearen a libre competencia afecten ao interese público.
- Exercer o control de operacións de concentracións económica segundo o indicado nos artigos 7 a 10 LDC.
- Aplicar en España os artigos 81 e 82 TR, e
- Adoptar as medidas e decisións necesarias para aplicar os mecanismos de cooperación e asignación de expedientes coa Comisión Europea e outros países membros, previstos na normativa comunitaria.

## 2.- Función de control de axudas públicas

Regulada no artigo 11 LDC, esta función vai ser desempeñada pola CNC basicamente a través da elaboración de informes sobre a concesión de axudas públicas e na proposta de medidas ás Administracións Públicas de cara a manter a competencia neste campo. A CNC debe elaborar, cando menos, un informe anual sobre axudas públicas concedidas en España.

## 3.- Función de arbitraje

Aparece regulada no artigo 24.f) e consiste en efectuar as arbitaxes, tanto de dereito como de equidade, que soliciten os operadores económicos en aplicación da Lei 60/2003, de 30 de decembro, de Arbitraje, e as que encomenden as Leis.

#### 4.- Función consultiva

A función consultiva está regulada polo artigo 25, no que se establece que a CNC poderá ser consultada en materia de competencia por un amplo abano de institucións públicas e particulares. Ademais, terá que emitir ditame en determinados casos descritos nos apartados a), b), c), d) e e) dese mesmo artigo.

#### 5.- Función de promoción da competencia efectiva nos mercados

Esta función está regulada no artigo 26.1. A Lei incorpora aspectos que inciden directamente sobre o comportamento dos mercados, tales como a realización de estudos, a investigación en materia de competencia, os informes sectoriais ou a realización de propostas de liberalización, desregulación ou modificacións normativas. Esta función incorpora tamén outras actividades que están dirixidas a facilitar un maior control da actuación do sector público en relación coa competencia.

#### 6.- Función de harmonización

Esta función está regulada polo artigo 26.2, que recoñece competencias específicas da CNC referentes á aplicación coherente da normativa da competencia en España. Este artigo refírese con claridade á necesidade de articular esa aplicación coherente, entre outros, cos órganos competentes das CCAA.

#### 7.- Función de representación internacional

A Lei sinala no seu artigo 26.3 que, no tocante á representación internacional, a CNC será o órgano de apoio do Ministerio de Economía y Hacienda. Como a Lei

non indica en que consistirá ese labor de apoio, haberá que esperar para ver qué responsabilidades concretas vai asumindo a CNC neste terreo.

Aparte das funcións descritas nos parágrafos precedentes, aínda que non aparece recoñecida como tal na nova Lei, pódese falar a efectos prácticos dunha auténtica función de control da actuación das Administracións Públicas. A Lei 15/2007 outorga á CNC importantes mecanismos de actuación para controlar as diferentes actuacións do sector público en relación á competencia, en primeiro lugar, a través do control das axudas públicas, segundo o disposto no artigo 11 LDC; en segundo lugar, a través do disposto no artigo 12.3, referente á lexitimación da CNC para impugnar ante a xurisdición competente actos das Administracións Públicas suxeitos ao Dereito Administrativo e disposicións xerais de rango inferior a lei dos que deriven obstáculos ao mantemento dunha competencia efectiva dos mercados; e, por último, a través de varias das medidas incluídas no artigo 26.1, referentes a informes e propostas dirixidas a remover obstáculos á competencia que podan crear os actos administrativos ou as disposicións legais, tal como se mencionou no punto 5 anterior.

### Órganos de defensa da competencia das Comunidades Autónomas

A nova LDC non define cales son os fins e as funcións xerais dos órganos de defensa da competencia das Comunidades Autónomas, pero si se refire a eles en varias ocasións para atribuír competencias específicas a eses órganos ou para asignarlles cometidos concretos. Alén diso, a Lei 15/2007 omite, debemos supoñer que deliberadamente, a referencia a estes órganos cando se delimitan as demais competencias da CNC. Cabe pensar que esa omisión tal vez se deba a que o lexislador considerou que a definición e o alcance concretos desas competencias corresponde determalos a cada Comunidade Autónoma.

A LDC refírese aos órganos de competencia das CCAA nas seguintes circunstancias:

1.- No artigo 13, onde se recoñece expresamente e de modo xenérico aos órganos das CCAA as seguintes competencias:

- A aplicación executiva plena dos artigos 1, 2 e 3 LDC no seu ámbito territorial respectivo, de acordo co disposto na propia LDC e na Lei 1/2002, de 21 de febreiro, de Coordinación de Competencias do Estado e as CCAA en materia de Defensa da Competencia (apartado 1 do artigo 13)

- Do mesmo modo que a CNC, os órganos das CCAA están lexitimados para impugnar ante a xurisdición competente actos das Administracións Públicas autonómicas e locais do seu territorio suxeitos a Dereito Administrativo e disposicións xerais de rango inferior a lei dos que se deriven obstáculos ao mantemento dunha competencia efectiva nos mercados (apartado 2 do artigo 13)

O primeiro punto, referente á aplicación dos artigos 1, 2 e 3 LDC, non supón ningunha novidade, dado que os órganos autonómicos xa viñan aplicando eses artigos de acordo á Lei 1/2002, e á Sentenza do Tribunal Constitucional nº. 208, de 10 de novembro de 1999. O segundo punto, referente a impugnación de actos das AAPP e normas, si supón a atribución de novas competencias aos órganos das CCAA.

No tocante á posta en práctica destas competencias recoñecidas no artigo 13, a Disposición Adicional Octava sinala que as referencias da Lei á CNC e aos seus órganos de dirección relativas a funcións, potestades administrativas e procedementos se entenderán realizadas aos órganos de instrución e resolución correspondentes das CCAA. Dese modo, a Lei 15/2007 atribúe na práctica todas as competencias do Consello da CNC, como órgano resolutorio, e da Dirección de

Investigación, como órgano instructor, aos órganos de resolución e de instrución correspondentes das CCAA, quedando eses órganos habilitados, nas súas funcións e responsabilidades respectivas, para a aplicación executiva dos artigos 1, 2 e 3 LDC.

2.- Ademais, a LDC outorga certas competencias puntuais aos órganos das CCAA nas seguintes cuestións:

- No control de operacións de concentración económica, mediante a emisión de informe, segundo o disposto no artigo 58.1.

- No control de axudas públicas, mediante a posibilidade de emitir informe ou informes sobre axudas concedidas polos poderes autonómicos e locais na Comunidade Autónoma, de acordo co disposto no artigo 11.5.

- A posibilidade de participar, achegando información ou observacións escritas ou verbais nos procedementos abertos nos Xulgados Mercantiles en aplicación dos artigos 1 e 2 LDC, segundo sinala o artigo 16.2, e, por último,

- A participación debida nos mecanismos de coordinación coa CNC, os órganos xurisdicionais e os órganos reguladores, de acordo co sinalado, entre outros, nos artigos 15, 16 e 17.

3.- Alén do anterior, a Lei non sinala máis competencias nin recoñece máis participación explícita aos órganos de defensa da competencia das CCAA nas actividades que debe desempeñar a CNC.

## Os órganos xurisdicionais

Outra das novidades interesantes da nova LDC é a extensión da potestade para aplicar os artigos 1 e 2 LDC aos Xulgados do Mercantil nas cuestións que sexan de competencia da orde xurisdicional civil, segundo establece a Disposición Adicional Primeira.

Esta ampliación da competencia á xurisdición ordinaria para aplicar os artigos 1 e 2 LDC correspóndese coa capacidade xa outorgada anteriormente a esta mesma orde xurisdicional para a aplicación dos artigos 81 e 82 TR.

Segundo se mencionou no punto anterior, a Disposición Adicional Segunda da Lei 15/2007 habilita á CNC e aos órganos de competencia das CCAA para poder intervir, sen ter condición de partes, por propia iniciativa ou a instancia do órgano xudicial, mediante a achega de información ou a presentación de observacións escritas ou verbais sobre cuestións relativas á aplicación dos artigos 81 e 82 TR e os artigos 1 e 2 LDC<sup>1</sup>, que deberá facerse dez días antes da celebración do acto do xuízo. Para ese fin, tanto a CNC como os órganos das CCAA poderán solicitar do órgano xurisdicional todos os documentos necesarios para realizar unha avaliación do asunto do que se trate.

Así mesmo, a Lei dispón nos seus artigos 15 e 16 que a CNC e os órganos das CCAA habilitarán mecanismos de información e comunicación das actuacións, solicitudes e informes aos efectos de facilitar a cooperación cos órganos xurisdicionais para a aplicación dos artigos 1 e 2 LDC.

---

<sup>1</sup> O artigo 16 LDC sinala que os órganos das CCAA poderán achegar información ou observacións aos órganos xurisdicionais somente sobre cuestións relativas á aplicación dos artigos 1 e 2 da Lei, no ámbito das súas competencias. A CNC pode exercer esa función cando se refire aos artigos 1 e 2 LCD e os artigos 81 e 82 TR. No apartado 3 dese mesmo artigo, estableceuse que os autos de admisión a trámite das demandas e as sentenzas que resulten de aplicación dos artigos 1 e 2 LDC e 81 e 82 TR se comunicarán á CNC e que esta habilitará mecanismos de información para comunicalos aos órganos de defensa da competencia das CCAA.

## **B.- Artigos onde se recollen as modificacións**

Os principais son: Título II, capítulo I, artigos 12 e 13; capítulo II, artigos 15, 16 e 17; Título III, capítulo I, artigos 19 e 20, e artigos 24, 25 e 26.

## **C.- Comentario xeral sobre as modificacións**

Os cambios institucionais que introduce a nova Lei de Defensa da Competencia constitúen a modificación máis importante de toda a Lei, e teñen unha transcendencia destacada para todo o funcionamento do sistema de defensa da competencia español, incluídos os órganos das Comunidades Autónomas.

Coa creación da CNC, a Lei 15/2007 pretende dotar ao órgano central do sistema de competencia español, principal responsable da aplicación da Lei, de maior independencia, maior unidade de actuación, dentro do respecto pola separación dos labores de instrución e resolución, e, en definitiva, de maior eficacia na represión e persecución de prácticas contrarias á libre competencia nos mercados. Eses **obxectivos básicos da Lei** tratan de cumprirse a través de:

1.- A liberación de recursos humanos e materiais nas fases de instrución e resolución dos expedientes sancionadores, mediante a redución de prazos, a simplificación dos procedementos e a redución de recursos administrativos,

2.- O reforzo das actuacións de oficio da nova institución,

3.- A reforma de varios aspectos substantivos da regulación que afecta ás condutas prohibidas. Esa reforma incorpora ao ámbito español os cambios normativos introducidos na Unión Europea nos últimos anos, que están orientados, precisamente, a liberar recursos humanos e materiais para concentrar

a atención dos órganos de defensa da competencia nos aspectos e condutas máis importantes e prexudiciais para a competencia, e,

4.- A ampliación das competencias e funcións da CNC para reforzar a súa actuación en determinadas áreas, de modo que vaia máis alá da instrución e resolución de expedientes, que ata agora era o campo de actuación máis destacado do TDC e o SDC.

Esa ampliación de competencias é especialmente relevante no que se refire á promoción da competencia efectiva nos mercados, a chamada labor de “advocacy”, mediante a realización de estudos e a posibilidade de efectuar propostas para modificar normas que regulen o funcionamento dos mercados.

No referente aos  **fins da CNC**, en coherencia co anterior, a nova Lei introduce dous cambios significativos nos obxectivos asignados á CNC. Por unha parte, aparece o termo “promoción” entre as grandes tarefas que se asignan á CNC, xunto cos labores de preservación e garantía da competencia efectiva nos mercados. Por outra parte, a nova Lei pon un énfase especial en que a súa aplicación sexa coherente, obxectivo no que os órganos de defensa da competencia das CCAA xogan un importante papel.

No tocante ás  **funcións da CNC**, a Lei 15/2007 recoñece explicitamente os sete cometidos presentados no punto anterior. Os que reciben un maior reforzo son os labores consultivos e de promoción, ademais de incorporar entre as novas potestades da CNC a lexitimación para impugnar actos e normas das Administracións Públicas, tamén recoñecida aos órganos das CCAA.

Debe resaltarse tamén o outorgamento á xurisdición ordinaria de capacidade para entender dos artigos 1 e 2 LDC en asuntos da súa competencia e o recoñecemento de potestade á CNC e aos órganos das CCAA para efectuar

observacións escritas ou orais e achegar información aos órganos xurisdiccionais neses procedementos.

## **D.- Cómo afectan as modificacións ao TGDC e ao SGDC**

As consecuencias para os órganos autonómicos en xeral, e para o TGDC e o SGDC en particular, que derivan do cambio institucional introducido pola nova LDC son múltiples e moi importantes.

### O novo modelo institucional

En primeiro lugar, a nova institución creada pola LDC como órgano estatal único encargado da defensa da competencia constitúe un referente de gran transcendencia para as CCAA. Tarde ou cedo, e mellor cedo que tarde, as CCAA con actuación no campo da defensa da competencia deberían adoptar o mesmo esquema institucional establecido pola nova Lei<sup>2</sup>.

Desde un punto de vista legal, non existe ningunha obriga taxativa de adaptarse ao novo modelo institucional, pero é obvio que, dado o novo marco operativo, resulta desexable e aconsellable que a adaptación se produza o antes posible, por dúas razóns fundamentais. En primeiro lugar, a Lei 15/2007 introduce importantes cambios no procedemento administrativo a fin de que sexa coherente co novo esquema institucional de órgano único. Ese procedemento, dado que está pensado para unha única institución, funciona mellor e máis eficazmente dentro dese modelo institucional. En segundo lugar, na medida en que o novo modelo consiga reforzar, en efecto, a independencia e a eficacia da loita contra as

---

<sup>2</sup> De feito, a Comunidade Autónoma de Madrid xa creou o seu órgano de defensa da competencia seguindo o modelo estatal con anterioridade á promulgación da Lei 15/2007. En Andalucía, está a punto de entrar en funcionamento unha nova institución que tamén sigue o modelo do órgano único. En Cataluña estanse dando pasos para crear unha nova institución de defensa da Competencia con funcións e organización parecidos aos da CNC, en substitución do Tribunal e do Servizo.

prácticas anticompetitivas, parecería pouco recomendable que a nivel autonómico se perpetúe o esquema institucional antigo, máis limitado nese sentido.

En conclusión, no referente ao modelo institucional mesmo, o lóxico sería que nun prazo razoable de tempo, non necesariamente de modo inmediato, se proceda ao cambio institucional a nivel galego para crear unha única institución de defensa da competencia. Como se acaba de indicar, isto non deriva dun mandato legal senón dos novos procedementos que haberá que aplicar a partir de agora e da conveniencia de homologarse ao modelo prevalente a nivel estatal.

#### Efectos prácticos da nova Lei

Indo máis alá do posible cambio institucional, cómpre tamén analizar os efectos prácticos da entrada en vigor da Lei 15/2007 o pasado día 1 de setembro, que tanto o TGDC como o SGDC teñen que comezar a aplicar.

Para dilucidar con claridade as posibles consecuencias da nova LDC sobre os órganos de defensa da competencia das CCAA, cómpre resolver unha cuestión central sobre cómo interpretar as referencias e omisións que a nova Lei fai a estes organismos. Xa se comentou no epígrafe A deste mesmo apartado, que a Lei 15/2007 refírese expresamente aos órganos da competencia das CCAA en varias ocasións para atribuírlles competencias xenéricas, nomeadamente no seu artigo 13; e tamén, en outras ocasións, para determinar competencias concretas ou indicar a participación dos órganos autonómicos en certas actividades ou funcións, como sucede, entre outros, por exemplo, no caso do control de concentracións, no control de axudas públicas ou na tarefa de coordinación e colaboración coa CNC, cos órganos xurisdicionais ou cos órganos reguladores. Máis alá desas referencias, a Lei omite completamente calquera mención aos órganos das CCAA ao determinar as demais competencias, funcións e actividades da CNC.

Tendo en conta o anterior, cabe plantearse se é posible supoñer que os órganos autonómicos deben asumir sen máis todas as funcións e competencias que a LDC atribúe á CNC, no seus ámbitos territoriais respectivos, ou se, polo contrario, se debe entender que a LDC só outorga competencias aos órganos das CCAA cando así o fai explicitamente e, por tanto, que a LDC non da amparo para que os órganos das CCAA estendan as súas competencias alén do especificado na propia Lei ou nas normas de creación deses órganos<sup>3</sup>.

Esta segunda interpretación é a que se considera apropiada neste informe por ser, primeiro, a máis coherente coa literalidade da nova Lei e, segundo, porque as funcións e actividades nas que a LDC non atribúe competencias explícitas aos órganos das CCAA e omite referirse a elas, son funcións e actividades cuxa definición e atribución de competencias parece máis propio que sexa efectuada polos órganos lexisladores das CCAA.

Desde este punto de vista, a entrada en vigor da Lei 15/2007 tería como principal efecto práctico para o TGDC e para o SGDC e, por extensión, para os órganos de instrución e resolución de calquera outra comunidade autónoma en idénticas circunstancias, a asunción de certas novas competencias en diversas materias, que son as que se presentan sucintamente no punto seguinte e máis en detalle en cada un dos apartados respectivos deste Informe. Outro efecto importante sería a posibilidade de ir desenvolvendo novas prácticas, ben por decisión da propia institución ou ben por un cambio normativo “ad hoc” naquelas áreas de actividade nas que a LDC non outorga novas competencias, pero establece un referente destacado, como sucede, por exemplo, en relación as funcións de promoción.

---

<sup>3</sup> Como excepción, a nova LDC non se refire á emisión de informes de grandes superficies polos órganos de defensa da competencia das CCAA, senón que reserva para a CNC a emisión deses informes cando a súa instalación nun lugar determinado poda alterar a libre competencia nun ámbito supraautonómico ou no conxunto do mercado nacional. A competencia para a emitir eses informes de grandes superficies polo órganos autonómicos esta recoñecida en virtude da STC 124/2003, do 9 de xuño.

## **E.- Supoñen ou non as modificacións introducidas unha nova competencia para o TGDC**

O cambio institucional e a nova atribución de funcións á CNC que fai a Lei 15/2007, unido ás referencias que a mesma Lei fai aos órganos autonómicos, implican, como se acaba de sinalar, unha ampliación de competencias en diferentes aspectos para estes últimos e, en particular, para o TGDC.

A continuación se presentan esas novas competencias, realizando, primeiramente, unha comparación entre os fins da CNC e os do TGDC, e, a continuación, examinando cada unha das funcións da CNC de acordo á nova Lei e cómo iso afecta ao Tribunal e ao Servizo galegos.

### Fins da CNC e a súa comparación dos fins do TGDC.

A nova LDC establece con claridade que os tres fins básicos da CNC son preservar, garantir e promover unha competencia efectiva nos mercados no ámbito nacional. Como xa se comentou anteriormente, esa función de promoción é realmente novidosa tanto pola súa invocación como fin ou tarefa principal da CNC, como pola súa plasmación en actividades concretas con competencias reforzadas para analizar as actuacións públicas e privadas e propoñer cambios normativos para aumentar a competencia nos mercados, segundo o disposto no artigo 26.1.

A norma de creación do TGDC, a Lei 6/2004, sinala como fins desta institución a preservación do funcionamento competitivo dos mercados no ámbito territorial da Comunidade Autónoma de Galicia, garantido neles a existencia dunha competencia efectiva. Por tanto, aparecen aí recollidas claramente as funcións de preservación e garantía da competencia, como tamén fai a Lei 15/2007.

No referente á tarefa de promoción da competencia, non aparece mencionada como tal na Lei galega 6/2004, pero o Decreto 20/2005, de 3 de febreiro, de desenvolvemento da Lei 6/2004 sí establece dúas funcións que son relevantes a estes efectos. No seu artigo 1, este Decreto determina que o TGDC poderá, por unha parte, promover a realización de estudos en materia de competencia e, por outra, difundir na sociedade os beneficios que comporta a libre competencia, actividades ámbalas dúas que están dirixidas a promover a competencia nos mercados.

Ademais, abundando nestas actividades asimilables ao fin e actividades de promoción da competencia, os apartados i) e k) do artigo 1.3 da Lei 6/2004 establecen, respectivamente, a emisión de informe polo TGDC sobre proxectos de concesión de axudas públicas, en relación cos seus efectos sobre as condicións de competencia, e a remisión anual ao Parlamento dun informe sobre a situación da competencia en Galicia.

Desta maneira, aínda que o TGDC non ten recoñecido de maneira explícita entre os seus fins o obxectivo de promover a competencia, si ten atribuídas competencias claras ao respecto pola súa Lei de creación e polo Decreto de desenvolvemento da mesma. Esas competencias, na práctica, configuran unha verdadeira función de promoción da competencia efectiva nos mercados.

### Funcións da CNC e novas competencias para o TGDC

#### 1.- Funcións de instrución e resolución.

- a) No referente aos procedementos sobre condutas restritivas da competencia, é dicir, as reguladas polos artigos 1, 2 e 3 LDC, a nova Lei non outorga novas competencias distintas das que xa tiñan os órganos das CCAA en

virtude do disposto na Sentenza do Tribunal Constitucional nº. 208, de 11 de novembro de 1999, recollido con anterioridade na Lei 1/2002, de 21 de febreiro, de Coordinación das Competencias do Estado e as Comunidades Autónomas en materia de Defensa da Competencia.

Tampouco modificou a Lei 15/2007 os puntos de conexión para o reparto de asuntos entre as CCAA de defensa da competencia e o órgano estatal, de modo que seguen aplicándose os establecidos na Lei 1/2002 antes citada.

Ora ben, a Disposición Adicional Oitava atribúe aos órganos de instrución e resolución competentes na materia das CCAA as mesmas competencias relativas a funcións, potestades administrativas e procedementos dos órganos de dirección da CNC que se refiren a aplicación dos artigos 1, 2 e 3 LDC e iso implica que o TGDC, como órgano instructor, debe asumir novas competencias fronte ao SGDC, que deberá exercer, a nivel galego, as funcións que dentro da CNC ten asignadas a Dirección de Investigación.

No apartado III deste Informe analízanse en detalle cáles son esas novas competencias no referente á función de instrución e resolución de expedientes sancionadores. De xeito resumido, poden sinalarse de modo destacado as seguintes:

- A aplicación no ámbito territorial galego de todas as modificacións substantivas dos artigos 1, 2 e 3 que introduciu a nova Lei.
- A aplicación do novo procedemento tanto na súa parte común, como no referente ao procedemento sancionador. En particular, o TGDC terá novas facultades para decidir sobre a incoación e o arquivo de expedientes e, de xeito especialmente significativo, para a iniciación de oficio de expedientes sobre condutas prohibidas.

- A asunción das capacidades ampliadas para recabar información, realizar inspeccións e vixiar o cumprimento da lei.
  - A aplicación do novo réxime sancionador e tamén do novo sistema de clemencia que introduciu a Lei 15/2007.
  - A participación no sistema “amicus curiae” que estableceu a LDC, nomeadamente a través da achega de información e observacións escritas ou verbais aos órganos xurisdicionais nos procedementos nos que se apliquen os artigos 1 e 2 LDC.
- b) No referente ao control de operacións de concentración económica, a nova Lei unicamente dispón, en relación aos órganos de competencia das CCAA, que no suposto de que a concentración incida de forma significativa no territorio dunha Comunidade Autónoma, a Dirección de Investigación solicitará informe preceptivo, non vinculante, á Comunidade Autónoma afectada, no prazo de vinte días.

Este informe, que constitúe unha novidade respecto á Lei anterior, solicitaráse só na segunda fase do procedemento de control de concentracións e, por tanto, cando se considere que a operación pode obstaculizar o mantemento da competencia efectiva en todo ou en parte do mercado nacional.

Véxase o apartado IV deste Informe para un tratamento máis detallado dos cambios introducidos pola nova Lei no referente ao control de concentracións.

## 2.- Función de control de axudas públicas

A nova LDC sinala no artigo 11.5, que os órganos de defensa da competencias das CCAA poderán elaborar informes sobre as axudas públicas concedidas polas administracións autonómicas ou locais no seu respectivo ámbito territorial. Eses informes se remitirán á CNC para a súa incorporación no informe anual que a Comisión elabore sobre as axudas públicas a nivel xeral.

O TGDC xa tiña atribuídas certas competencias no campo das axudas públicas a través da súa Lei 6/2004. No apartado V.1 analízase este asunto detidamente.

## 3.- Función de arbitraje

No referente aos aspectos de arbitraje non se producen modificacións competenciais substanciais respecto á situación anterior. Véxase, en todo caso, o apartado VII.2 deste informe.

## 4.- Funcións consultivas

Respecto ás funcións consultivas, a nova LDC sinala que a CNC actuará como órgano consultivo sobre cuestións relativas á defensa da competencia, e que poderá ser consultada en materia de competencia por distintos órganos administrativos, incluídas as Cámaras Lexislativas, o Goberno, os Ministerios e ata as organizacións empresariais ou de consumidores ou usuarios. Na Lei creadora do TGDC as competencias consultivas están claramente taxadas no artigo 3.3, sen que poidan solicitar informe máis que os organismos alí referidos. No apartado VII realízase unha análise mais detallada destes aspectos.

#### 5.- Función de promoción da competencia efectiva nos mercados

No relativo ás funcións de promoción, a nova LDC recoñece diversas competencias á CNC, algunhas delas non outorgadas ao TGDC na súa propia lei de creación. Aínda non considerando atribuídas esas competencias concretas aos órganos das CCAA, pode plantearse lexitimamente a cuestión de se deben ou non eses órganos autonómicos estender o seu campo de actividade en termos iguais ou parecidos ás atribucións conferidas pola LDC á CNC, no seus respectivos ámbitos territoriais, e, no caso de que así fose, se resulta necesario ou non unha modificación legal nas normas de rango autonómico para incorporalas ao funcionamento deses órganos. Véxase, para máis información, o apartado VIII deste informe.

#### 6.- Función de harmonización

Finalmente, no referente á función de harmonización, a nova LDC sinala que a CNC velará pola aplicación coherente da normativa de competencia no ámbito nacional, en particular mediante a coordinación das actuacións dos reguladores sectoriais e os órganos competentes das CCAA e a cooperación cos órganos xurisdicionais competentes. O TGDC non asume novas competencias ao respecto, pero deberá prestar a súa colaboración para o desenvolvemento dos mecanismos de cooperación e coordinación explicados no punto X.

#### 7.- Función de representación internacional

A nova LDC indica que a CNC será órgano de apoio ao Ministerio de Economía e Facenda na representación de España no ámbito internacional en materia de competencia. Dado que os gobernos autonómicos carecen de competencias neste ámbito, non se espera que o TGDC deba colaborar a este respecto coa

CNC. Ora ben, si cabería a posibilidade de que se establecesen mecanismos de coordinación para lograr unha maior involucración dos órganos de competencia das CCAA nos labores de representación internacional en materia de competencia. Neste sentido, deberían explorarse medios para que houbera unha maior presenza dos tribunais autonómicos nas reunións de carácter internacional que sexan relevantes para a súa función.

#### **F.- Implican ou non esas modificacións a necesidade dun cambio normativo**

Se o que se pretende é efectuar unha modificación institucional para adaptar os órganos galegos de defensa da competencia ao novo modelo de institución única creado pola nova LDC, obviamente sería necesario, proceder a un cambio normativo en profundidade. Nesta hipótese, desexable, en todo caso, a medio prazo, habería que pensar na redacción dunha nova lei de creación dos órganos galegos de defensa da competencia que substituíse a actual Lei 6/2004 e o Decreto 20/2005.

No entanto, para actuar baixo o réxime actual, coas competencias que outorga explicitamente a Lei 15/2007 ao TGDC, segundo o sinalado máis arriba, cabe efectuar as seguintes reflexións:

- Para o desempeño das funcións de instrución e resolución, tanto para a aplicación executiva dos artigos 1, 2 e 3 LDC, como para a emisión do informe previsto para o control de concentracións na hipótese de que así se solicite, non parece que sexa preciso efectuar unha reforma normativa de gran calado.

O reparto de competencias que establece a Lei entre o Consello e a DI no tocante ao procedemento que se sigue para a aplicación deses artigos 1, 2 e 3 debe aplicarse tamén á distribución de competencias entre o órgano resolutorio e o órgano instrutor das CCAA, e por tanto entre o TGDC e o SGDC.

Ese novo reparto de competencias entre o TGDC e o SGDC é perfectamente compatible co disposto na Lei 6/2004, de 12 de xullo, reguladora dos Órganos de Defensa da Competencia da Comunidade Autónoma de Galicia, que no seu artigo 15 sinala que os órganos galegos de defensa da competencia aplicarán aos procedementos que tramiten as normas de procedemento establecidas na lexislación estatal na materia e, con carácter supletorio, o que dispoña a normativa sobre procedemento administrativo común.

A atribución de competencias ao SGDC que realiza a Lei 6/2004 non recolle ningún principio contraditorio co anterior. Unicamente pode plantear algún conflito o punto e) do artigo 12 que sinala que será o SGDC o responsable de promover e acordar a terminación convencional dos procedementos, aspecto este que, de acordo á nova LDC, correspondería ao Tribunal e non ao Servizo. Para un tratamento máis detallado desta cuestión, véxase o apartado XI deste informe.

#### **G.- Implica ou non unha nova forma de coordinación coa CNC, cos OOJJ, e cos OORR**

A propia LDC determina que deben crearse mecanismos novos de colaboración e cooperación entre a CNC, os órganos de defensa da competencia das CCAA, os órganos xurisdicionais e os órganos reguladores. Por outra parte, a creación da CNC como institución única que substitúe ao TDC e ao SDC ten notables consecuencias no referente á coordinación que antes se establecía directamente co SDC. A este respecto, corresponde tomar a iniciativa á CNC, pero os órganos das CCAA van ter tamén un corresponsabilidade importante.

## **H.- Esixe a introdución dun novo procedemento no TGDC**

A aplicación dos artigos 1, 2 e 3 LDC polo TGDC e o SGDC vai supor cambios procedimentais destacados, particularmente nos campos seguintes.

- Derivado da aplicación do novo procedemento xeral e no procedemento sancionador establecidos pola Lei no seu Título IV.
- Ao TGDC e ao SGDC aféctalle tamén a nova Lei no sentido de alterar o reparto de competencias que tiñan cada unha destas institucións de acordo á Lei 16/1989.
- Por último e dende esta perspectiva procedimental o TGDC e o SGDC terán que adoptar mecanismos para aplicar o novo sistema de clemencia que establece a Lei 15/2007, que deberá ser coherente co que se dispoña nas normas de desenvolvemento da nova Lei.

## **I.- Ten consecuencias organizativas para o TGDC e o SGDC**

A creación da CNC e as novas funcións que se lle atribúen, cos seus efectos sobre os órganos das CCAA, así como as novas competencias que se lle recoñecen a estas últimas, teñen diversas consecuencias organizativas sobre o TGDC. Ao longo do Informe iranse especificando cáles son esas consecuencias organizativas ao falar de cada un dos aspectos concretos modificados pola Lei 15/2007. De momento cabe destacar os seguintes:

- A nova Lei crea as condicións apropiadas para que o TGDC exerza dunha maneira moito máis efectiva a instrución de oficio sobre aquelas condutas sobre as que existan indicios racionais de seren contrarias ás normas de competencia.

- A aplicación do sistema de clemencia pode que teña tamén incidencia en Galicia. Cómpre, por tanto, estar preparados desde unha perspectiva organizativa para facer fronte a esta situación.
- Do mesmo xeito, é preciso establecer as medidas necesarias para elaborar, na hipótese de que sexan solicitados pola Dirección de Investigación, os informes sobre operacións de concentración económica que poidan ter especial incidencia en Galicia.
- O Tribunal debe establecer tamén mecanismos organizativos para elaborar o informe ou informes sobre a concesión de axudas públicas, na perspectiva de utilizar a facultade que lle recoñece o artigo 11.5 LDC.
- Non é probable, pero conviría examinar, tamén, se os novos mecanismos de coordinación que a LDC establece poden ter algunha incidencia sobre a actual organización do Tribunal.

#### **J.- Proposta de cambio organizativo**

No apartados que seguen efectúanse propostas concretas para asumir as novas competencias que se presentaron resumidamente nos parágrafos anteriores. De xeito xeral, cabe facer as seguintes recomendacións:

- Avaliar detidamente a conveniencia e a forma en que podería levarse a cabo a reforma institucional dos órganos galegos de defensa da competencia, á luz da novo marco normativo creado pola Lei 15/2007.
- Efectuar as reformas organizativas oportunas do TGDC e do SGDC para asumir as novas competencias, entre elas, a aplicación do novo procedemento e a instauración do sistema de clemencia.

- Reformar as normas de réxime interior do TGDC de acordo aos cambios introducidos na nova LDC e o novo reparto de funcións co SGDC.
  
- Arbitrar medios para potenciar a detección de condutas prohibidas pola LDC a fin de estimular a actuación de oficio da súa comunicación ao SGDC.
  
- Na perspectiva da aplicación da capacidade recoñecida pola nova LDC para impugnar actos das AAPP e normas con rango inferior a lei, establecer mecanismos de seguimento das actuacións públicas da Xunta de Galicia e dos entes locais.
  
- Avaliar a posibilidade de comezar a desenvolver accións de promoción da competencia –que están propiamente no campo de control das actuacións públicas- que recoñece para a CNC a nova LDC, pero que non están contempladas na Lei 2/2002.
  
- Coordinar a actuación do TGDC e do SGDC cos demais órganos de defensa da competencia das CCAA e moi particularmente coa CNC.

### **III.- FUNCIONES DE INSTRUCCIÓN E RESOLUCIÓN: CONDUCTAS PROHIBIDAS**

#### **III.1.- Cambios substantivos**

##### **A.- Modificacións introducidas pola LDC**

No referente ás condutas prohibidas, a LDC introduce tres tipos de cambios.

1.- O primeiro refírese aos órganos competentes para aplicar o disposto nos artigos 1 a 3 LDC. Os órganos administrativos competentes son a CNC e os órganos das CCAA. Os xulgados do mercantil poderán tamén aplicar os artigos 1 e 2 LDC en relación con cuestións que sexan competencia dese orden xurisdiccional.

2.- O segundo cambio refírese á modificación do réxime substantivo que regula as condutas restritivas prohibidas. A nova LDC, ademais de aclarar e simplificar os diferentes tipos de infraccións, introduce catro modificacións principais.

En primeiro lugar, coa nova Lei desaparece o sistema de autorizacións singulares que existía anteriormente no tocante ás condutas colusorias, e instaurase o sistema de exención legal prevalente na UE (art. 1.3). En aplicación deste novo principio, a Lei reitera a aplicación dos regulamentos comunitarios de exención por categorías. Ademais, determina que o Goberno poderá aplicar exencións a determinadas categorías de condutas cando non estea afectado o comercio entre países membros, abrindo, dese modo, a posibilidade de regular especificamente esta materia. En relación con este cambio, cabe destacar tamén que a CNC poderá declarar a inaplicabilidade das prohibicións do artigo 1 a unha conduta concreta (art. 6), para o que deberá contar co informe previo do Consello de Defensa da Competencia.

En segundo lugar, a nova Lei elimina a referencia ao abuso de dependencia económica. Dese xeito, a nova regulación do abuso de posición dominante queda circunscrita á prohibición da explotación abusiva por unha ou varias empresas da súa posición de dominio en todo ou en parte do mercado nacional (art. 2). A CNC poderá declarar tamén a inaplicabilidade da prohibición de abuso de posición dominante (art. 6), tamén co informe previo do Consello de Defensa da Competencia.

En terceiro lugar, a LDC aclara os efectos da exención legal, por condutas derivadas da aplicación dunha norma con rango de lei (art. 4).

Por último, a nova Lei sinala que as prohibicións recollidas nos artigos 1 a 3 non se aplicarán ás condutas que pola súa escasa importancia non sexan capaces de afectar significativamente á competencia, estendendo, deste xeito, ao abuso e ao falseamento por actos desleais, o que antes só se aplicaba ás condutas colusorias. De modo regulamentario, se determinarán os criterios para delimitar estas condutas “de minimis”.

3.- O terceiro cambio refírese a un conxunto de novidades de alcance notable no referente ás competencias da CNC, que acompañan a nova delimitación das condutas restritivas prohibidas, e que teñen por obxecto facer máis efectivo o cumprimento da súa función. Por extensión, tal como sinala a DA Octava, esas novidades legais e competencias asociadas deben entenderse referidas aos órganos das CCAA en xeral e, por tanto, tamén ao TGDC e ao SGDC.

Esas novidades, que implican novas competencias para a CNC, son as seguintes:

- Maiores facultades da CNC para recabar información, realizar inspeccións e vixiar o cumprimento das leis e os recursos (arts. 39, 40 e 41). Esta competencia afecta tamén ao procedemento sobre concentracións económicas.
- Flexibilización do réxime de terminación convencional, a proposta da Dirección de Investigación sobre a base dun compromiso por parte do presunto infractor e sen necesidade de contar co acordo do resto de interesados do expediente (art. 52).
- Capacidade para impor condicións estruturais nas súas resolucións (art. 53).
- Flexibilización de medidas cautelares, que poden ser adoptadas en calquera momento do procedemento e sen prazo máximo de duración (art. 54).
- Modificación do réxime sancionador a través da graduación das diversas sancións previstas e aclaración das sancións máximas, coa determinación de criterios para establecer a multa e obrigando a publicidade de todas as sancións (Título Quinto).
- Introducción do sistema de clemencia a través da posibilidade de eximir do pago da multa (art. 65) ou redución da mesma (art. 66) para aquelas empresas ou persoas físicas que aporten elementos de proba para o desenvolvemento dunha inspección que conduza ao descubrimento dun cártel.
- Posibilidade de que a CNC publique Comunicacions aclarando os principios que guían a súa actuación en aplicación da LDC (Disposición Adicional Terceira). Esta competencia non está recoñecida aos órganos das CCAA, pero a Lei sinala que as Comunicacions referentes aos artigos 1 a 3 se publicarán unha vez oído o Consello de Defensa da Competencia, no que participa o TGDC.

## **B.- Artigos onde se recollen as modificacións**

Título Primeiro, Capítulo I, artigos 1 a 6.

## **C.- Comentario xeral sobre as modificacións**

Trátase dunha reforma de gran calado, que xunto ao resto de modificacións introducidas pola nova LDC, vai facilitar unha maior eficacia na persecución, represión e castigo das condutas contrarias á libre competencia.

Cómpre destacar, entre outros efectos das modificacións introducidas pola Lei, que a CNC vai poder concentrarse nos asuntos de maior importancia e de maior relevo desde o punto de vista da loita contra as prácticas anticompetitivas. Ademais, refórzase a actuación de oficio da nova institución nos expedientes sancionadores, que resultará, sen dúbida de grande interese para detectar e castigar as condutas contrarias ás normas de competencia, nun país como España onde a cultura da competencia aínda é relativamente baixa.

As consecuencias para os órganos de defensa da competencia autonómicos, e, por tanto, para o TGDC e o SGDC, son moi destacadas. En virtude da Disposición Adicional Oitava todas as referencias contidas na LDC á CNC e aos seus órganos de dirección relativas a funcións, potestades administrativas e procedementos referentes á aplicación executiva dos artigos 1, 2 e 3 da Lei enténdense tamén realizados aos órganos de instrución e resolución correspondentes das CCAA con competencia na materia. En consecuencia, os efectos para estes órganos autonómicos da nova Lei no tocante a condutas prohibidas serían:

- A aplicación executiva dos artigos 1, 2 e 3 LDC de acordo aos termos da nova Lei e cos cambios substantivos introducidos nela,

- O reforzamento das competencias dos órganos de instrución e resolución, e por tanto do TGDC e máis o SGDC para obter información e realizar investigacións sobre as actividades das empresas que incorran en prácticas anticompetitivas.
- O novo reparto de funcións entre os órganos de instrución e de resolución autonómicos e, por tanto, entre o TGDC e o SGDC, derivado da aplicación do novo procedemento establecido pola LDC como consecuencia da creación dunha única axencia de defensa da competencia a nivel estatal, e
- Como consecuencia do anterior, a capacidade plena do órgano de resolución, no noso caso o TGDC, para iniciar procedementos de oficio sobre aquelas condutas nas que concorran indicios racionais de existencia de condutas prohibidas.

#### **D.- Cómo afectan as modificacións ao TGDC e ao SGDC**

A nova Lei non altera a asignación básica de competencias entre o órgano estatal e as institucións de defensa da competencia autonómicas para a aplicación executiva dos artigos 1, 2 e 3 LDC (anteriormente 1, 6 e 7, de acordo á Lei 16/1989). Os órganos das CCAA seguen tendo as mesmas competencias executivas que tiñan antes da Lei 15/2007, segundo o establecido pola STC nº. 208, de 11 de novembro de 1999. Tampouco se modifican os puntos de conexión, ou mecanismos de delimitación xenéricos para o exercicio desas competencias executivas entre o Estado e as CCAA, que seguen sendo os mesmos que estableceu a Lei 1/2002, de 21 de febreiro de Coordinación das Competencias do Estado e das CCAA en materia de Defensa da Competencia, lei que a súa vez se basea no Fundamento Xurídico Sétimo da citada STC.

Nesta perspectiva, os cambios que introduce a nova LDC no referente ás condutas restritivas teñen as catro consecuencias citadas no punto anterior, que se refiren ao modo, forma e procedemento en que se aplican as competencias executivas dos órganos de defensa da competencias das CCAA sobre os artigos 1, 2 e 3 LDC.

No que segue recóllense esas consecuencias para os órganos competentes das CCAA e, en particular, para o TGDC e o SGDC, atendendo á institución que aplica os referidos artigos 1, 2 e 3 LDC, é dicir, a CNC, os órganos xurisdiccionais e os órganos das CCAA.

a) Consecuencias derivadas da aplicación dos artigos 1, 2 e 3 LDC por parte da CNC.

- A CNC debe enviar nota sucinta das actuacións practicadas de oficio e copia das denuncias aos órganos das Comunidades Autónomas sobre as condutas que afecten á respectiva Comunidade Autónoma e sempre que existan indicios racionais de infracción (Disposición Adicional Décima. Dous). Esta función era desempeña anteriormente polo SDC de acordo co establecido no artigo 5.2 da Lei 1/2002, que agora se modifica nesta cuestión específica.

- A CNC recabará informe preceptivo, non vinculante, dos órganos das CCAA cando a conduta restritiva afecte especialmente á unha Comunidade Autónoma concreta. Este informe debe remitirse nun prazo de vinte días. Na Lei 15/2007 non se indica cal será o órgano autonómico que debe emitir este informe, pero, de acordo co disposto no artigo 1.3 e) da Lei galega 6/2004, correspóndelle ao TGDC esta obriga.

- Posibilidade de que a CNC publique Comunicacions aclarando os principios que guían a súa actuación en aplicación da LDC (Disposición Adicional Terceira). Esta

competencia non está recoñecida aos órganos das CCAA, pero a Lei sinala que as Comunicacions referentes aos artigos 1, 2 e 3 se publicarán unha vez oído o Consello de Defensa da Competencia, no que participa o TGDC.

- A través do Consello de Defensa da Competencia, o TGDC ten que participar na elaboración de directrices sobre a interpretación do apartado 2 do artigo 1 LDC (Disposición Adicional Décima. Un).

- Finalmente, a CNC poderá solicitar a cooperación dos órganos das CCAA na vixilancia e cumprimento das obrigas previstas na LDC e nas súas normas de desenvolvemento así como das resolucións e acordos que se adopten en aplicación da mesma.

b) Consecuencias derivadas da aplicación dos artigos 1 e 2 polos órganos xurisdicionais.

- De acordo ao artigo 16, os órganos xurisdicionais comunicarán á CNC os autos de admisión a trámite das demandas e as sentenzas sobre procedementos relativos aos artigos 1 e 2 LDC e 81 e 82 TR. A CNC habilitará mecanismos de información para comunicar estas sentenzas ás CCAA (non se mencionan os autos, pero cabe supoñer que os órganos das CCAA tamén recibirán información sobre eles).

- Segundo o disposto no artigo 16.2 LDC, os órganos das CCAA teñen a posibilidade de intervir, sen ter a condición de parte, por propia iniciativa ou a instancia do órgano xudicial, mediante a achega de información ou presentación de observacións escritas ou orais sobre cuestións relativas á aplicación dos artigos 1 e 2 LDC.

A Lei 15/2007 non aclara quen debe facer a achega de información ou emitir as informacións a que se refire o artigo 16.2. Nese artigo, a Lei sinala que “os órganos competentes das CCAA” poderán exercer esa competencia. Trátase dun extremo sobre o que conviría reflexionar e tomar unha decisión ao respecto, probablemente en coordinación cos órganos de defensa da competencia das demais CCAA e a propia CNC.

- De acordo á Disposición Adicional Segunda, que modifica a Lei de Enxuzamento Civil, os órganos das CCAA poderán pedir todos os documentos necesarios para realizar a avaliación do asunto do que se trate. A achega de información ou a presentación das observacións dos órganos autonómicos efectuaranse polo menos con dez días de antelación á celebración do xuízo.

c) Consecuencias derivadas da aplicación dos artigos 1, 2 e 3 por parte do TGDC e do SGDC.

O TGDC e o SDGC teñen que aplicar a nova Lei plenamente no tocante aos artigos 1, 2 e 3 antes referidos, é dicir, no referente ás condutas colusorias, o abuso de posición de dominio, e o falseamento da competencia por actos desleais, coas determinacións efectuadas na Lei.

As novidades principais afectan á forma e ao alcance en que se van aplicar eses artigos e tamén ao reparto interno de competencias entre os dous órganos galegos de instrución e resolución. Neste sentido, cabe destacar as seguintes novas competencias para o TGDC e o SGDC, en liña coas indicadas anteriormente para a CNC:

1.- A aplicación directa dos artigos 1, 2 e 3 LDC con todos os cambios substantivos introducidos pola nova Lei, antes referidos.

Destaca ao respecto, entre outros efectos a desaparición das autorizacións singulares, que pode ter un certo efecto significativo sobre as tarefas dos órganos de defensa da competencia das CCAA.

2.- A aplicación do novo procedemento xeral e do procedemento sancionador establecido pola Lei 15/2007 no Título IV, Capítulos I e II , que afecta tanto ao TGDC como ao SGDC.

A este respecto, cabe destacar as seguintes consecuencias:

- Maiores facultades para recabar información, realizar inspeccións e vixiar o cumprimento das leis e dos recursos, que afecta tanto ao TGDC coma o SGDC, en aplicación do disposto nos artigo 39, 40 e 41 LDC.

- Aplicación, nos termos indicados no artigo 52 LDC, do réxime de terminación convencional. De acordo á nosa Lei 6/2004, a decisión de terminación convencional correspóndelle ao SGDC; sen embargo, segundo a nova LDC esa decisión correspondería ao TGDC.

- Capacidade do TGDC, como órgano resolutorio, para impor condicións estruturais nas súas resolucións, de acordo co artigo 53.2 LDC.

- Aplicación por parte do TGDC de medidas cautelares do xeito indicado no artigo 54 LDC.

3.- Novo reparto de funcións entre os órganos de instrución e de resolución das CCAA, e por tanto entre o SGDC e o TGDC. En particular, cabe destacar as disposicións do artigo 49 LDC:

- Posibilidade por parte do TGDC de iniciar de oficio procedementos sobre aquelas condutas que sexan susceptibles de infrinxir as normas de competencia, cando se observe a existencia de posibles indicios racionais ao respecto.
- Capacidade do TGDC, como órgano resolutorio, para decidir sobre o arquivo de actuacións iniciadas polo órgano instrutor, no noso caso, o SGDC.
- Capacidade para decidir non incoar os procedementos derivados da presunta realización de condutas prohibidas.

Estas novas competencias do TGDC supoñen un importante avance na súa capacidade para loitar en Galicia contra as prácticas anticompetitivas, de modo que a partir de agora poderá incoar expedientes sancionadores cando estime que existen indicios racionais de condutas contrarias ás normas de competencia, tendo nas súas maos a posibilidade de impulsar unha verdadeira actuación de oficio.

4.- Aplicación do réxime sancionador coas modificacións recollidas na LDC.

5.- Aplicación do sistema de clemencia na persecución de cárteles que poidan presentarse no ámbito territorial de Galicia, no caso de que restrinxan a súa actuación ao ámbito territorial de Galicia e non teñan incidencia supraautonómica.

6.- O TGDC solicitará aos órganos reguladores sectoriais a emisión de informe non vinculante no marco dos expedientes incoados por condutas restritivas en aplicación dos artigos 1 e 3 LDC.

7.- Cabe considerar tamén a aplicación do artigo 6 LDC aos órganos de defensa da competencia das CCAA. Ese artigo sinala que a CNC poderá declarar, previo informe do Consello de Defensa da Competencia, que o artigo 1 non é aplicable a

un acordo, decisión ou práctica, ben porque non se reúnan as condicións do apartado 1 ou ben porque non se reúnan as condicións do apartado 3 dese artigo.

Os órganos das CCAA poden participar nesa decisión a través do Consello de Defensa da Competencia, pero pode considerarse tamén a posibilidade de que eles mesmos poidan declarar a inaplicabilidade en determinadas circunstancias. Esta é unha cuestión, que en todo caso precisa dun exame xurídico detido.

### **E.- Supón ou non unha nova competencia para o TGDC**

Estritamente falando, a Lei 15/2007 non outorga novas competencias aos órganos das CCAA no referente á aplicación dos artigos 1, 2 e 3 LDC, como xa se sinalou anteriormente.

Ora ben, a Lei introduce cambios substanciais e determina a aparición de novas obrigas e un novo reparto de funcións entre os órganos resolutorios e instrutores das CCAA, que na practica se traduce en novas competencias para o TGDC, en tanto que órgano resolutorio. No punto D anterior xa se indicaron en detalle cáles son esas novas competencias e obrigas do TGDC e do SGDC.

### **F.- Implica ou non a necesidade dun cambio normativo**

No que se refire á aplicación dos cambios substantivos introducidos pola nova LDC, non é necesario efectuar ningún cambio normativo a nivel galego, pois as referencias da Lei 6/2004 á antiga Lei 16/1989 enténdese efectuadas, a partir da súa entrada en vigor, á nova Lei 15/2007.

No referente aos procedementos, tampouco sería necesario un cambio normativo, con excepción do tocante á terminación convencional, cuestión que se trata máis de vagar no apartado III.2 seguinte.

## **G.- Implica ou non unha nova forma de coordinación coa CNC, cos OOJJ, e cos OORR**

Os cambios introducidos pola Lei 15/2007 na regulación das condutas prohibidas obriga a un reforzamento da coordinación tanto entre a CNC e os órganos das CCAA, como entre éstos e os órganos xurisdicionais encargados da aplicación do artigo 1 e 2 e os órganos reguladores.

A coordinación entre a CNC e os órganos de defensa da competencia das CCAA continuará regulándose segundo o disposto na Lei 1/2002, de 21 de febreiro, de Coordinación das Competencias do Estado e as CCAA en materia de Defensa da Competencia, tal como dispón o artigo 15 LDC. Neste ámbito, a Lei 15/2007 non introduce máis novidades que as estritamente necesarias para que a CNC, como novo órgano único de defensa da competencia a nivel do Estado, asuma as funcións que antes lle correspondían ao SDC e ao TDC. Como é sabido, a nova Lei non entrou na reforma a fondo da Lei de Coordinación 1/2002.

O mesmo artigo 15 LDC sinala que a CNC e os órganos de defensa da competencia das CCAA habilitarán os mecanismos de información e comunicación de actuacións, solicitudes e informes con respecto aos órganos xurisdicionais e aos órganos reguladores a fin de lograr unha aplicación coherente das normas de competencia e facilitar o funcionamento do sistema de “amicus curiae” que se establece na propia Lei.

## **H.- Esixe a introdución dun novo procedemento no TGDC**

O TGDC deberá adoptar os novos procedementos, tanto os establecidos na súa parte común, como os que se refiren especificamente ao trámite de expedientes sancionadores. De modo particularmente destacado, será necesario modificar o

reparto de funcións entre o TGDC e o SGDC na tramitación do procedemento sancionador. Así mesmo, resulta necesario introducir modificacións para facer operativo o novo sistema de clemencia introducido pola Lei 15/2007.

Todos estes cambios conviría que quedasen reflexados mediante a redacción dunhas novas Normas de Réxime Interior da institución, tendo en conta, naturalmente, as normas de desenvolvemento da nova LDC que se vaian promulgando a nivel estatal.

### **I.- Ten consecuencias organizativas para o TGDC e o SGDC**

A parte das modificacións procedimentais sinaladas anteriormente, que teñen obvias consecuencias de carácter organizativo, cómpre destacar os seguintes cambios organizativos:

- Establecer novas quendas para atender as novas responsabilidades derivadas da asunción de novas competencias no referente a decisións de arquivo ou non incoación de expedientes.
- Determinar de qué xeito se vai a xestionar desde un punto de vista práctico o sistema de clemencia, e por último,
- Elaborar un sistema de seguimento de condutas potencialmente contrarias ás normas de competencia a fin de estimular a iniciación de expedientes de oficio.

Segundo a tendencia observada na Unión Europea, a CNC está empezando a dar pasos para incorporar unha maior análise económica no estudo dos expedientes de condutas prohibidas. Neste sentido sería oportuno que tamén desde o TGDC se tratase de incorporar esa maior atención aos aspectos económicos dos expedientes.

## **J.- Propostas de cambios organizativos**

Para levar adiante unha aplicación o máis correcta posible dos artigos 1, 2 e 3 LDC, suxírense as seguintes modificacións organizativas:

- Reformar as nosas normas de réxime interior de acordo aos cambios introducidos na nova LDC.
- Establecer os novos procedementos a seguir co SGDC (que poderían incluírse nas normas NRI) sobre a base dunha reunión de coordinación co SGDC.
- Arbitrar medios para potenciar a detección de condutas prohibidas pola LDC a fin de estimular a actuación de oficio da súa comunicación ao SGDC.
- Establecer a forma concreta en que operará o sistema de clemencia, tendo en conta o que se dispoña nas normas de desenvolvemento da Lei 15/2007.
- Impulsar, na parte que corresponda ao TGDC, os mecanismos de coordinación coa CNC, os órganos reguladores e os órganos xurisdicionais. Avaliar a oportunidade de manter unha entrevista cos titulares dos Xulgados responsables de aplicar os artigos 1 e 2 LDC en Galicia.
- Avaliar a posibilidade de potenciar a análise económica no tratamento de estudos e expedientes, tal como se prevé que vai facer a CNC.

### **III.2.- Cambios procedimentais**

#### **Consideracións preliminares sobre o Dereito transitorio.**

A Lei 6/2004, do 12 de xullo, non contempla regras de procedemento, polo que son de aplicación as recollidas na lexislación estatal.

A tal efecto o cambio de normativa estatal obríganos a atender neste punto en primeiro lugar, ao dereito transitorio, para determinar cáles son aplicables aos expedientes: as contidas na Lei 16/1989, ou as recollidas na nova Lei 15/2007.

A este respecto é preciso acudir a Disposición Transitoria Primeira da Lei 15/2007.

A citada disposición distingue os seguintes supostos:

#### **1.- Prácticas prohibidas.**

En relación ás prácticas prohibidas, os procedementos sancionadores en materia de condutas prohibidas incoados antes da entrada en vigor da Lei 15/2007 (o 1 de setembro de 2007) *“se tramitarán e resolverán de acordo coas disposicións vixentes no momento do seu inicio”*.

A estes efectos, o inicio formal dos expedientes prodúcese co acordo de incoación dos mesmos, que se constitúe na data de referencia principal.

A consecuencia desta fixación temporal de vixencia é que os expedientes iniciados durante a vixencia da Lei 16/1989, seguirán rexéndose polos procedementos establecidos na mesma ata esgotar a vía administrativa. Polo contrario, os incoados despois da entrada en vigor da nova lei (o 1 de setembro

de 2007), se rexerán plenamente polas normas de procedemento establecidas na mesma.

## **2.- Autorizacións singulares**

En materia de autorizacións singulares, o criterio é máis radical, pois as mesmas desaparecen. En consecuencia, a Disposición Transitoria Primeira establece que *“En todo caso se entenderán caducadas as solicitudes presentadas en aplicación do artigo 4 da Lei 16/1989, do 17 de xullo, de Defensa da Competencia”*.

## **3.- Procedementos de control de concentracións.**

Respecto dos procedementos de control de concentracións, o segundo apartado da citada disposición transitoria sinala que “os procedementos de control de concentracións iniciados antes da entrada en vigor desta Lei (a 15/2007) se tramitarán y resolverán de acordo coas disposicións vixentes no momento dos eu inicio”.

Esta disposición rexe en materia procedimental, o que pode suscita a dúbida de se as Comunidades Autónomas poderían emitir os informes aos que aludo o Artigo 58.1, segundo parágrafo da nova norma.

A previsión do artigo 58 LDC se introduciu dentro das normas de procedemento da nova lei o que parecería excluír esta posibilidade. Non obstante, unha interpretación flexible da norma podería permitir que se recabasen os citados informes.

O apartado 3 da Disposición Transitoria Primeira alude as novas denominacións dos órganos centrais de defensa da competencia:

*“3. Na tramitación dos procedementos indicados nos apartados anteriores, as referencias ao Tribunal de Defensa de la Competencia e ao Servicio de Defensa de la Competencia se entenderán realizadas, respectivamente, ao Consejo de la Comisión Nacional de la Competencia e á Dirección de Investigación”.*

Centrada a aplicación transitoria das dúas normas, procede entrar na análise das regras de procedemento recollidas na Lei 15/2007. A tal efecto, seguiremos a súa sistemática.

#### **A.- Modificación introducida pola LDC**

Na nova LDC os procedementos se regulan no Título Cuarto. No citado título e ao longo de catro capítulos se establecen unhas Disposicións comúns (Capítulo I), e se regula o procedemento sancionador en materia de condutas prohibidas (Capítulo II) e o procedemento de control de concentracións económicas (Capítulo III). Dado o obxectivo deste traballo non se abordará o contido do terceiro capítulo, posto que os órganos autonómicos non teñen competencias en materia de concentracións (sen prexuízo do exame que se efectúa no apartado V deste traballo).

Imos ver por separado as novidades máis salientables:

#### Disposicións comúns:

Prazos dos procedementos: artigos 36 á 38 LDC;

- Se produce unha redución do prazo máximo de duración do procedemento sancionador por condutas restritivas da competencia, que pasa de 24 (12 + 12) a 18 meses (artigo 36.1). O Regulamento de desenvolvemento da

LDC, aínda en tramitación, establecerá o criterio para repartir dito prazo entre instrución e resolución.

Seguindo ao profesor Costas pódense facer as seguintes observacións:

- Na fase de resolución e con carácter xeral non haberá trámite de alegacións, de proba nin conclusións. Non obstante, o Consello, e polo tanto, o TGDC, podería acordar:
  - 1º.- de oficio ou a instancia, a práctica de probas e realizar actuacións complementarias
  - 2º.- a celebración de vista, a petición de parte
  - 3º.- Recualificar. Concepto (art. 51.4 LDC)
  
- Ampliación dos prazos e suspensión do seu cómputo (artigo 37):

Ampliación de prazos (artigo 37.4 LDC): No caso de expedientes sancionador por condutas contrarias a competencia é de 18 meses.

Requisitos:

- 1º.- Carácter excepcional;
- 2º.- Necesidade de motivación;
- 3º.- limitada.

- Suspensión de prazos (artigo 37.1 a 3 LDC).

Regulación xeral válida para todos os procedementos que regula a LDC.

Dos grupos de causas (listas pechadas) de suspensión do cómputo do prazo:

Circunstancias que “*facultan*” á autoridade de competencia para suspender o cómputo

Circunstancias que “*obrigan*” a suspender o cómputo

Non se fixa prazo de duración da suspensión

Non se fixan prazos de suspensión. Nada se di de cómo se fixa o día inicial e final do prazo de suspensión, nin cómo se establece o novo día final do prazo máximo para resolver. A interpretación que expuxo o profesor Costas Comesaña na súa conferencia na Coruña (17.10.2007) é a de que o “*dies a quo*” debía ser o día seguinte ao da notificación do acordo de suspensión, e o “*dies a quem*” o seguinte ao da notificación do acordo de levantamento da suspensión. Este segundo acordo (que estima debe ser preceptivo) tamén debería fixar o novo día final do prazo

A suspensión do cómputo do prazo non implica, necesariamente, que a tramitación do expediente quede suspensa. Trátase, como indica o profesor Costas, dunha medida prudente, pero que non debería ser de aplicación xeral.

- Efectos do silencio administrativo (artigo 38 LDC):

O transcurso do prazo de 18 meses para ditar resolución nos procedementos sancionadores en materia de condutas prohibidas producirá a caducidade do procedemento. A novidade é o prazo, non o efecto do seu transcurso que xa viña recoñecéndose como de caducidade.

- Facultades da CNC ( artigos 39 á 41 LDC):

- o O deber de colaboración e información que se prevé respecto da CNC se debe entender, así mesmo, para os órganos autonómicos de defensa da competencia (artigo 39 LDC).

- Se amplían as facultades da inspección que non se limitan ao persoal “*funcionario*”, senón ao “*persoal habilitado para tal fin*” e se concreta que autoridade xudicial para permitir ó acceso a calquera local, terreo o medio de transporte da empresa é o xulgado do Contencioso-Administrativo da localidade correspondente, que resolverá no prazo máximo de 48 horas (artigo 40 LDC).

A función de vixilancia se atribúe de maneira xenérica á CNC, remitindo o seu contido concreto ao desenvolvemento regulamentario. A Lei 6/2004 atribúe esta función ao SGDC.

- Principios xerais do procedemento (artigos 42 á 46 LDC):

- En este apartado destaca a importancia do arquivo das actuacións (artigo 44 e 49.3 LDC).

A competencia para acordar o arquivo das actuacións, non incoar o procedemento ou poñer fin ao mesmo pasa ao Consello de la CNC e se subtrae ao órgano instrutor (a Dirección de investigación. No caso galego a asunción desta competencia pasaría do SGDC ao TGDC.

- Dos recursos (artigos 47 e 48):

A materia de recursos experimenta un importante cambio, posto que a moitas das cuestións que resolvía o SGDC e eran recorribles ante o TGDC, pasarían no deseño da nova LDC a ser resultas polo órgano resolutorio: o Consello ou o TGDC, no noso caso. Así acontece, como veremos, co arquivo.

O novo Artigo 47 limita os recursos a:

- Acordos que produzan indefensión, ou
- Acordos que produzan prexuízo irreparable a dereitos e intereses lexítimos

No que atinxe ao procedemento sancionador en materia de condutas prohibidas (Capítulo II):

- Respecto da instrución do procedemento (artigos 49 e 50 LDC):

A novidade máis importante é a que se refire ao inicio do expediente sancionador (artigo 49 LDC). O órgano instrutor (Dirección de Investigación ou SGDC), só poderá decidir de maneira autónoma incoar un expediente, pero non o será para non incoalo.

Nesta fase se produce outro cambio relevante, o relativo á terminación convencional, que pasa do órgano instrutor ao resolutorio (artigo 52 LDC). Neste punto se observa unha contradición coa Lei 6/2004, que comentamos no punto seguinte.

- En relación coa fase de resolución (artigos 51 á 53 LDC):

O Consello (TGDC) Competencia poderá ordenar, de oficio ou a instancia de algún interesado, a práctica de probas distintas das xa practicadas ante a Dirección de Investigación na fase de instrución así como a realización de actuacións complementarias. O acordo notificarase aos interesados, concedéndose un prazo de sete días para formular as alegacións que teñan por pertinentes. O devandito acordo fixará, sempre que sexa posible,

o prazo para a súa realización. Débese destacar o breve que é o prazo establecido.

Será a Dirección de Investigación (SGDC) quen practicará as probas e actuacións complementarias que lle sexan ordenadas polo Consello (TGDC). A diferenza da situación actual na que a práctica da proba ante o TGDC era xestionada polo mesmo, sen prexuízo do eventual auxilio do SGDC, a regra que se establece agora fai descansar a práctica da proba no órgano instrutor. Esta posibilidade parece máis difícil de aplicar cando como no caso de Galicia se trata de dous órganos diferentes e non dos unidades dun mesmo organismo.

A celebración de vista vai esixir a previa proposta dos interesados, polo que, en principio non podería ser acordada polo TGDC motu proprio.

Finalmente se prevé o posible cambio de cualificación dos feitos,. Neste caso o Consello (TGDC) someterá a nova cualificación aos interesados e a Dirección de Investigación (SGDC) para que no prazo de quince días formulen as alegacións que consideren oportunas.

- A terminación convencional (artigo 52 LDC).

Nesta materia existen importantes cambios respecto do previsto no artigo 36 bis LDC 1989. No marco da LDC 1989, a terminación convencional dos procedementos sancionadores era negociada ea cordada polo SDC, sen que o TDC tivera intervención algunha. Resultaba imposible adoptala despois de notificado o Prego Concreción de Feitos e o acordo debía terse asinado por todos os interesados, ademais de polo SDC.

A nova regulación atribúe esta competencia ao Consello, e polo tanto, en principio, ao TGDC, a proposta da Dirección de Investigación (SGDC), e pode propoñer modificacións á proposta que aquela le envíe. Débese ter en conta que a Lei 6/2004 atribúe expresamente a competencia para acordar a terminación convencional ao SGDC [artigo 12. e)], o que implica, non obstante, un evidente conflito de normas que é preciso resolver.

Se poden presentar compromisos mentres non conclúa a fase de instrución ante a Dirección de Investigación (SGDC), e polo tanto, como destaca o profesor Costas, incluso despois de coñecer a multa que contén a proposta de resolución da Dirección de Investigación (SGDC).

Os compromisos se incorporarán á Resolución que poña fin ao procedemento sancionador, que a adoptará o Consello (TGDC), sen necesidade de acordo dos demais interesados. Parece lóxico que deban coñecer os termos do posible compromiso para sumarse ao mesmo e mesmo propoñer alternativas para a negociación do mesmo.

Os compromisos deben “resolver os efectos sobre a competencia derivados das condutas que deron orixe ao expediente, garantindo que quede preservado o interese público.

- Clases de resolución do Consello (TGDC) (artigo 53 LDC):

As resolucións do Consello (TGDC) poderán declarar:

1º.- A existencia de condutas prohibidas pola presente Lei. Non se aplica a mención aos artigos 81 e 82 do Tratado CE, posto que os órganos autonómicos non son competentes para a súa aplicación..

2º.- A existencia de condutas que, pola súa escasa importancia, non sexan capaces de afectar de xeito significativo a competencia (Condutas de menor importancia). Esta previsión queda pendente do necesario desenvolvemento regulamentario.

3º.- Non resultar acreditada a existencia de prácticas prohibidas.

Asemade, as citadas resolucións poderán conter:

- a) A orde de cesación das condutas prohibidas nun prazo determinado.
- b) A imposición de condicións ou obrigas determinadas, xa sexa estruturais ou de comportamento.

As condicións estruturais só poderán impoñerse en ausencia doutras de comportamento de eficacia equivalente ou cando, a pesar de existir condicións de comportamento, estas resulten máis gravosas para a empresa en cuestión que unha condición estrutural.

- c) A orde de remoción dos efectos das prácticas prohibidas contrarias ao interese público.
- d) A imposición de multas.
- e) O arquivo das actuacións nos supostos previstos na presente Lei.
- f) E calquera outras medidas a adopción das cales lle autorice esta Lei.

Se prevé a posible revisión das condicións, a proposta da Dirección de Investigación (SGDC), que actuará de oficio ou a instancia de parte, así como aclara, de oficio ou a instancia de parte, conceptos escuros ou suplir calquera omisión que conteñan as súas resolucións. As aclaracións ou adicións poderán facerse dentro dos cinco días hábiles seguintes á notificación da resolución ou, no seu caso, á petición de aclaración ou adición, que deberá presentarse dentro do prazo improrrogable de tres días seguintes ao da notificación.

Os erros materiais e os aritméticos poderán ser rectificadas en calquera momento.

- Finalmente, respecto das medidas preventivas (artigo 54 LDC):

Apréciase unha desregulamentación e o simplificación do réxime legal das medidas provisionais.

Non se recolle ningunha lista de posibles medidas provisionais, o que da maior liberdade ao TGDC para acordar as que estime oportunas ao fin perseguido polas mesmas (tampouco no artigo 72 da Lei 30/1992).

Non se di nada sobre a necesidade de prestar fianza, polo que queda ao arbitrio do TGDC.

O Consello, e polo tanto, o TGDC, pode adoptalas de oficio.

Debe solicitar con carácter previo á súa adopción, o informe da Dirección de Investigación (SGDC).

Mantense a imposibilidade de adoptar medidas preventivas antes de iniciar o procedemento sancionador.

Segundo o sinalado polo profesor Costas, haberá que aplicar o artigo 42 da Lei 30/1992.

## **B.- Artigo onde se recolle a modificación**

Título Cuarto, Dos procedementos:

Capítulo I, Disposicións comúns

Sección 1.ª Prazos dos procedementos. Artigos 36 á 38;  
Sección 2.ª Facultades da Comisión Nacional da Competencia, Artigos 39 á 41;  
Sección 3.ª Principios xerais do procedemento, Artigos 42 á 46;  
Sección 4ª. Dos recursos, Artigos 47 e 48;  
Capítulo II, Do procedemento sancionador en materia de condutas prohibidas  
Sección 1.ª Da instrución do procedemento, Artigos 49 e 50;  
Sección 2.ª Da resolución do procedemento sancionador, Artigos 51 á 53;  
Sección 3.ª Das medidas preventivas, Artigo 54;  
Capítulo III, Do procedemento de control de concentracións económicas, Artigos  
54 á 60.

### **C.- Comentario xeral sobre a modificación**

A nova LDC deseña un novo procedemento sancionador, aplicable tanto as prácticas prohibidas, como aos procedementos de concentración, se ben, este último, queda fora do campo de aplicación dos órganos autonómicos de defensa da competencia.

O novo procedemento e debedor do importante cambio experimentado polos órganos da Administración Xeral do Estado en materia de defensa da competencia, ao se crear un órgano único que engloba as funcións de instrución e resolución, fronte ao modelo da maioría dos órganos autonómicos, como ocorre.

É preciso destacar que o novo procedemento establecido pola LDC se aproxima máis ao procedemento sancionador xeral, xa que a Lei 16/1989, do 17 de xullo, de defensa da competencia era anterior á aprobación da Lei 30/1992, do 26 de novembro, de Réxime Xurídico das Administracións públicas e do procedemento administrativo común, aínda que presenta certas especialidades, que tratan de dar resposta ás particularidades do procedemento sancionador en materia de defensa da competencia.

Neste punto é fundamental a referencia expresa ao carácter supletoria da Lei 30/1992, do 26 de novembro, de réxime xurídico das administracións públicas e do procedemento administrativo común, que se recolle no Artigo 45.

#### **D.- Cómo afecta a modificación ao TGDC e ao SGDC**

Nalgún dos temas prodúcese un cambio dos papeis que viñan desenvolvendo o SGDC e o TGDC, xa que a facultade decisoria do primeiro queda reducida a mera proposta. Tal e o caso do arquivo, a decisión de non incoar procedemento e a terminación convencional (sen prexuízo do que xa se ten dito respecto ao conflito de normas estatal e autonómica).

#### **E.- Supón ou non unha nova competencia para o TGDC**

Sí, porque vai ter que resolver certas cuestións das que antes ou non podía coñecer (terminación convencional), ou so o podía facer se mediaba recurso (sobresemento parcial e arquivo). Isto, claro está, se o conflito de normas se resolve entendendo que prima a norma estatal na atribución da competencia para a terminación convencional, ao que non temos referido xa.

#### **F.- Implica ou non esa modificación a necesidade dun cambio normativo**

Sería aconsellable reflectir na lei galega o novo reparto de papeis, especialmente cando nos atopamos cunha clara contradición como a relativa á terminación convencional, que en la Lei galega se atribúe ao SGDC, e que na LDC pasa a ser do Consello, e polo tanto, do TGDC.

**G.- Implica ou non unha nova forma de coordinación coa CNC, cos OOJJ, e cos OORR**

Non.

**H.- Esixe a introdución dun novo procedemento no TGDC**

O novo reparto de competencias entre o SGDC e o TGDC implica modificar o procedemento de actuación de ámbalas dúas institucións.

**I.- Ten consecuencias organizativas para o TGDC e o SGDC**

Será preciso adaptar as quendas á nova situación e o reparto de funcións entre os SGDC e o TGDC.

**J.- Proposta de cambio organizativo**

Reformar a Lei 6/2004, do 12 de xullo para adaptala á nova LDC, mesmo no esquema institucional.

### **III.3.- Cambios no réxime sancionador**

#### **A.- Modificación introducida pola LDC**

O Título V da LDC ten por obxecto o exercicio da potestade sancionadora en materia de defensa da competencia.

As cuestións que se abordan neste título e os cambios máis significativos respecto do sistema da LDC 1989 son os seguintes:

- Suxeitos infractores (artigo 61 LDC).
- Infraccións (artigo 62 LDC).

O artigo 62 LDC incorpora unha clasificación das infraccións, substantivas e de procedemento, da que carecía a LDC 1989.

Segundo a técnica habitual en materia sancionadora, o precepto distingue entre infraccións leves, graves e moi graves. É preciso destacar a diferente consideración que reciben os pactos colusorios segundo sexan verticais (infracción grave) ou horizontais (infracción moi grave)

- Sancións (artigo 63 LDC):
  - O artigo 63 LDC fixa as sancións correspondentes as infraccións previstas no artigo 62 LDC.

É preciso salientar que as sancións, tanto por infraccións leves, como graves ou moi graves, non teñen límite inferior, senón so superior, o que

implica que unha infracción moi grave poida ser sancionada con unha multa inferior a unha grave, en atención aos seus efectos.

Na determinación do límite superior se establecen dous criterios alternativos:

a).- Criterio do volume de negocio total

Infraccións leves, ata o 1%

Infraccións graves, ata o 5%

Infraccións moi graves, ata o 10%

b).- Criterio subsidiario de contías máximas e mínimas:

Infraccións leves, de 100.00 a 500.000 €

Infraccións graves, de 500.001 a 10 millóns €

Infraccións moi graves, máis de 10 millóns €

- Criterios para a determinación do importe das sancións (artigo 64 LDC).

Á marxe que ofrecen as contías fixadas no artigo 63 LDC se individualiza en cada caso concreto atendendo aos criterios establecidos no Artigo 54 LDC.

- Exención do pagamento da multa (artigo 65 LDC).

- Redución do importe da multa (artigo 66 LDC).

As previsión dos artigos 65 e 66 LDC recollen as liñas mestras do denominado sistema de “Clemencia”, que supón unha completa novidade na lexislación española de defensa da competencia. A súa aplicación

depende do necesario desenvolvemento regulamentario, que se atopa aínda en tramitación no Ministerio de Economía e Facenda.

- Multas coercitivas (artigo 67 LDC):

Prodúcese unha actualización das contías.

- Prescrición das infraccións e das sancións (artigo 68 LDC).

Infraccións: moi graves (4 anos), graves (2 anos), leves (1 ano)

Sancións impostas: por infraccións moi graves (4 anos), graves (2 anos), leves (1 ano).

- Publicidade das sancións (artigo 69 LDC):

Nesta materia existe unha remisión ao desenvolvemento regulamentario.

- Normativa aplicable e órganos competentes (artigo 70 LDC):

O procedemento sancionador previsto na LDC unicamente se aplica as infracción dos artigos 1, 2 e 3 LDC. As demais se rexen polo réxime xeral da Lei 30/1992, do 26 de novembro, de réxime xurídico das administracións públicas e do procedemento administrativo común, e na súa normativa desenvolvemento. Non obstante, o prazo máximo de resolución poderá suspenderse nos casos previstos no artigo 37 desta Lei.

A Dirección de Investigación (SGDC) será o órgano competente para a iniciación e instrución do procedemento sancionador e o Consello da CNC (TGDC).

## **B.- Artigo onde se recolle a modificación**

Título Quinto, Do réxime sancionador, Artigos 61 á 70.

## **C.- Comentario xeral sobre a modificación**

A nova regulación homologa o procedemento sancionador aplicado polos órganos administrativos de defensa da competencia ao procedemento sancionador, manténdose certas especialidades para as condutas anticompetitivas.

## **D.- Cómo afecta a modificación ao TGDC e ao SGDC**

O novo procedemento sancionador instaurado pola LDC ten indudables repercusións prácticas no funcionamento dos órganos galegos de defensa da competencia, xa que é preciso adaptar o mesmo a estrutura organizativa dos órganos autonómicos de defensa da competencia de Galicia, que manteñen o sistema dual: instrución (SGDC) e Resolución (TGDC).

## **E.- Supón ou non unha nova competencia para o TGDC**

Non supoñen competencias novas en sentido estrito, se ben, algunha das funcións que desenvolvía o órgano instrutor son transferidas ao órgano con competencias resolutorias.

## **F.- Implica ou non esa modificación a necesidade dun cambio normativo**

Sería conveniente adaptar a regulación galega á prevista na LDC.

**G.- Implica ou non unha nova forma de coordinación coa CNC, cos OOJJ, e cos OORR**

Non.

**H.- Esixe a introdución dun novo procedemento no TGDC**

Non, aínda que esixirá unha maior precisión na motivación á hora da imposición das sancións.

**I.- Ten consecuencias organizativas para o TGDC e o SGDC**

Sen dúbida, pois algunhas das funcións que o SGDC podía desenvolver como propias, pasan agora ao TGDC.

**J.- Proposta de cambio organizativo.**

Enténdese que non é preciso ningún cambio organizativo, aínda que será necesario afondar na motivación para a imposición das sancións.



## **IV.- FUNCIONES DE INSTRUCCION E RESOLUCION: CONTROL DE CONCENTRACIONES**

### **A.- Modificacións introducidas pola LDC**

A Lei 15/2007 introduce varios cambios no referente ao control de operacións de concentración económica, entre os que cabe destacar os tres seguintes:

- Aclarase e amplíase o concepto de concentración económica,
- Flexibilízase o réxime de notificación obrigatoria, e
- Refórzase o papel da CNC no proceso de control, limitándose a participación do Goberno nas decisións finais e concretándose os criterios de avaliación substantiva da CNC e do Goberno.

No que se refire ás CCAA, a nova Lei dispón no seu artigo 58 que a Dirección e Investigación solicitará informe preceptivo, non vinculante á Comunidade Autónoma (sic) que resulte afectada por unha concentración que incida de forma significativa no seu territorio. Para iso, a Dirección de Investigación remitirá xunto coa nota sucinta, copia da notificación presentada. O prazo para emitir informe é de vinte días. Este informe só se solicitará cando o expediente de concentración se encontre na segunda fase, é dicir, se se considera que a concentración pode obstaculizar o mantemento da competencia efectiva en todo ou en parte do mercado nacional.

### **B.- Artigos onde se recolle a modificación**

Artigos 7, 8, 9 e 10 LDC.

Título IV, Capítulo I e Capítulo III no referente ao procedemento.

### **C.- Comentario xeral sobre a modificación**

A nova LDC non modifica o *statu quo* existente entre as CCAA e o Estado no tocante ao control de concentracións económicas. A STC nº. 208, que habilitou ás CCAA para aplicar os artigos 1, 2 e 3 LDC, non estendeu esa capacidade ao campo das concentracións económicas, de maneira que, de acordo co disposto na Lei 16/1989 e na Lei 1/2002, o control de concentracións correspondía enteiramente aos órganos de defensa da competencia do Estado e ao Goberno, este último a través do Ministro de Economía e Facenda e do Consello de Ministros.

A Lei 15/2007 amplía a capacidade de actuación autónoma da CNC no control de concentracións, ao tempo que o restrinxe e acouta mediante unha serie de criterios taxados a posible intervención do Consello de Ministros.

A posibilidade de que unha Comunidade Autónoma emita un informe sobre unha determinada operación de concentración que incida significativamente sobre ela, permite unha intervención, aínda que non sexa de grande entidade, dos órganos de defensa da competencia autonómicos.

### **D.- Cómo afecta ao TGDC e ao SGDC**

Como xa se indicou, os órganos de defensa da competencia autonómicos non aplican o control de concentracións, pero a nova Lei establece que a Dirección de Investigación solicitará informe preceptivo, non vinculante á Comunidade Autónoma que resulte afectada por unha concentración que incida de forma significativa no seu territorio.

A Lei 15/2007 non indica qué organismo debe elaborar o informe a que se refire o artigo 58. No caso galego, esta cuestión está claramente resolta. A Lei 6/2004, de 12 de xullo, reguladora dos Órganos de Defensa da Competencia da Comunidade Autónoma de Galicia determina no seu artigo 3.3 apartado b) que o TGDC será o encargado de emitir informe nos procedementos de control das operacións de concentración económica reguladas na Lei de Defensa da Competencia cando así o solicite o Tribunal de Defensa da Competencia da Administración Xeral do Estado, neste caso a CNC, a través da Dirección de Investigación. Por tanto, non hai dúbida que na actualidade o órgano responsable de emitir ese informe en Galicia é o TGDC.

Aínda que isto resulta claro, cabe albergar dúbidas respecto á conveniencia de que sexa o Tribunal o que deba emitir ese informe. Conviría estudar detidamente se non sería máis pertinente que fose o SGDC o encargado de emitilo, dado que por unha parte a petición procede da Dirección de Investigación, órgano instructor do expediente, e que, en última instancia, será o Consello da CNC, como órgano resolutorio, o encargado de decidir a autorización ou non da operación de concentración. Debe terse en conta ao respecto que o Tribunal Galego actúa con total soberanía nas decisións que afectan ao territorio da Comunidade Autónoma de Galicia e, de acordo á lei, esas decisións son finais en vía administrativa e só poden ser recorridas na vía contencioso-administrativa.

Aparte do anterior, a Lei galega 6/2004 sinala nos apartados c) e d) do artigo 3.3 as seguintes dúas funcións do TGDC en relación co control de concentracións:

- Enviar por parte do TGDC ao TDC, neste caso á CNC, a información que esta lle poida solicitar no marco do procedemento de control de concentracións regulado na LDC, e

- Solicitar comparecer como parte interesada nos procedementos de control de concentracións económicas regulados na LDC, cando o proxecto ou a operación afecte empresas radicadas ou con establecementos abertos no territorio da Comunidade Galega.

A nova Lei 15/2007 non dá amparo ao recollido nestes dous puntos na Lei 6/2004. En consecuencia, conviría examinar a virtualidade destes dous cometidos encargados ao TGDC, á luz da nova LDC.

#### **E.- Supón ou non unha nova competencia para o TGDC**

A petición do informe preceptivo pero non vinculante pola Dirección de Investigación ao TGDC non supón en sentido estrito unha nova competencia para o noso Tribunal, dado que esa función xa estaba contemplada na Lei de creación do órgano galego no mencionado artigo 3.3. b), pero sí permite dotar de contido a esa competencia recoñecida ata agora só na Lei galega.

Unha cuestión importante, en relación coa preparación destes informes, é que o artigo 58 LDC indica que a Dirección de Investigación só remitirá á Comunidade Autónoma que debe emitir o informe a nota sucinta e a copia da notificación presentada sobre a operación en cuestión, unha vez resoltos os aspectos confidenciais da mesma. Dado que o informe do TGDC debe emitirse na segunda fase do procedemento de control de concentracións, é dicir, cando xa se detectou que pode obstaculizar o mantemento da competencia, moi probablemente a documentación referida no artigo 58 resultará insuficiente para poder avaliar a operación como é debido e emitir un informe ben fundamentado. Téñase en conta que o órgano da Comunidade Autónoma, no noso caso o TGDC, deberá emitir ese informe nun prazo de vinte días.

Á vista do anterior, sería necesario que a CNC remitira tamén o resto da documentación incorporada no expediente aberto na Dirección de Investigación, unha vez resoltos os aspectos confidenciais do mesmo, como sinala o artigo 58.1 LDC.

#### **F.- Implican ou non as modificacións a necesidade dun cambio normativo**

En principio, as modificacións introducidas pola LDC que afectan ao TGDC non esixen ningún cambio normativo, pero habería que estudar a coherencia e virtualidade das disposicións da Lei 6/2004, no seu artigo 3.3, apartados c) e d).

#### **G.- Implican ou non unha nova forma de coordinación coa CNC, cos OOJJ, e cos OORR**

En consecuencia co mencionado no punto anterior, sería preciso arbitrar mecanismos de información axeitados coa CNC para poder emitir o informe que se solicite ao TGDC de modo cabal e dentro de prazo.

#### **H.- Esixe a introdución dun novo procedemento no TGDC**

Habería que establecer unha nova quenda entre os membros do Tribunal e os procedementos adecuados a seguir no suposto de que se solicite un informe por parte da DI con arrego ao artigo 58. Este novo procedemento debería incorporarse ás Normas de Réxime Interior.

#### **I.- Ten consecuencias organizativas para o TGDC e o SGDC**

Sí ten consecuencias organizativas, que serían as necesarias para avaliar a operación de concentración e emitir o informe no prazo establecido.

## **J.- Proposta de cambio organizativo**

A primeira cuestión sería avaliar a conveniencia de que sexa o TGDC quen emita o informe que, no seu caso, solicite a Dirección de Investigación.

Ora ben, no entanto non se introduce un eventual cambio normativo, o TGDC debe facer fronte á súa obriga. Neste sentido e aos efectos de estar preparados para responder debidamente a posible petición da DI, efectúanse as seguintes suxestións:

- Establecer, mediante a oportuna coordinación cos órganos de defensa da competencia de outras CCAA, a información que se considere necesaria para poder emitir o informe sobre a concentración de xeito cabal e ben fundamentado.
- Elaborar un procedemento interno para admitir a petición de informe e designar ao relator dentro do TGDC que se ocupe de elaborar o borrador do informe, e incorporar este procedemento ás NRIs.
- Establecer un protocolo que permita responder en prazo e forma á eventual petición de informe por parte da DI.

## V.- FUNCIÓN DE CONTROL DE AXUDAS PUBLICAS

### A.- Modificación introducida pola LDC

A nova LDC regula as axudas públicas en tres preceptos.

O primeiro e máis importante é o artigo 11, no que se establece o seu réxime substantivo. Xunto a este artigo, outros dous de carácter complementario: o artigo 26.1.d), no que se fixa entre as funcións asignadas á CNC a de “*d) realizar informes xerais ou puntuais sobre o impacto das axudas públicas sobre a competencia efectiva nos mercados*”. Na mesma liña, o artigo 27.3.b) regula a publicidade das actuacións da CNC, establecendo que a CNC fará públicos os informes que elabore en aplicación desta Lei, mencionando, en particular, “*b) Os informes anuais sobre axudas públicas, tras o seu envío ao Ministerio de Economía e Facenda e á Comisión de Economía e Facenda do Congreso dos Deputados e os informes realizados, ben de oficio ou a instancia de parte, sobre os criterios de concesión das axudas públicas, despois da súa comunicación aos órganos das Administracións Públicas correspondentes*”.

A Lei 6/2004, do 12 de xullo, xa atribuíra ao TGDC a competencia para emitir informes, facultativos e non vinculantes. A dúbida que se mantén é se as Comunidades Autónomas poden emitir informes de oficio. Un interpretación estrita da Disposición Adicional Oitava da Lei 15/2007, coa súa remisión ao artigo 13 da mesma, parece excluír que as Comunidades Autónomas podan emitir estes informes de oficio, máxime, no caso galego, onde a súa Lei de creación prevé expresamente que os informes serán “*facultativos e non vinculantes*”. Asemade, a norma galega alude a proxectos de axudas, mentres que o artigo 11.5 LDC parece facer mención so a “*axudas concedidas*”.

*“5. Os órganos de Defensa da Competencia das comunidades autónomas poderán elaborar, igualmente, informes sobre as axudas públicas concedidas polas administracións autonómicas ou locais no seu respectivo ámbito territorial, aos efectos previstos no apartado 1 deste artigo. Estes informes remitiranse á Comisión Nacional da Competencia aos efectos da súa incorporación ao informe anual. O anterior entenderase sen prexuízo das funcións neste ámbito da Comisión Nacional da Competencia.”*

## **B.- Artigo onde se recolle a modificación**

Normativa estatal (LDC 2007).

Artigo 11 LDC (Axudas públicas).

Artigo 26.d) LDC (Outras funcións da Comisión Nacional da Competencia).

Artigo 27.3.b) LDC (Publicidade das actuacións da Comisión Nacional da Competencia).

Normativa galega.

Artigo 3º.3.f).- Funcións (do TGDC).

## **C.- Comentario xeral sobre a modificación**

Quedan algúns puntos que será preciso aclarar para precisar o alcance efectivo desta competencia. En calquera caso parece que a vontade do lexislador non é a de darlle ás Comunidades Autónomas un papel tan relevante como o que, alomenos teoricamente pode chegar a xogar a CNC, tal e como claramente se deduce do exposto na Exposición de Motivos da LDC na que se alude expresamente á *“posible participación complementaria dos órganos competentes das comunidades autónomas”*.

Unha cuestión sobre a que se debería reflexionar é a do papel que se lle debería asignar ao SGDC. Neste punto o problema xurdirá mentres non haxa unha integración, pois o SGDC depende da Secretaría Xeral e do Patrimonio, da Consellería de Economía e Facenda e non do TGDC, mentres que no caso da CNC o seu equivalente, a Dirección de Investigación inclúese na estrutura da CNC, o que permite unha maior coordinación.

#### **D.- Cómo afecta a modificación ao TGDC e ao SGDC**

##### Emisión de informes:

Respecto á emisión de informes, a competencia recoñecida no artigo 11.5 LDC ven completar a competencia de que o TGDC dispoñía pola súa lei de creación, posto que o mesmo tiña xa recoñecida a competencia para emitir informe, con carácter facultativo e non vinculante, sobre os *“proxectos de concesión de axudas a empresas con cargo a recursos públicos, en relación cos seus efectos sobre as condicións de competencia, [...]”*

A nova LDC no seu parágrafo 5º sinala que *“[o]s órganos de Defensa da Competencia das Comunidades Autónomas poderán elaborar, igualmente, informes sobre as axudas públicas concedidas polas Administracións autonómicas ou locais no seu respectivo ámbito territorial, aos efectos previstos no apartado 1 deste artigo. Estes informes remitiranse á Comisión Nacional da Competencia aos efectos da súa incorporación ao informe anual. O anterior entenderase sen prexuízo das funcións neste ámbito de la Comisión Nacional da Competencia”*.

A posible emisión deste informes trátase dunha importante novidade, pois permitiralle ao TGDC emitir informes sobre axudas xa concedidas, e non só sobre proxectos de axudas. Os obxectivos dos informes previstos por ambas normas

non son, pois, plenamente coincidentes: mentres a normativa galega se refire a un control previo, a norma estatal alude claramente a un control “*a posteriori*”, sobre axudas públicas “concedidas polas administracións autonómicas ou locais no seu respectivo ámbito territorial”.

A mención “*aos efectos previstos no apartado 1 deste artigo*” (o artigo 11 LDC) o é, segundo o seu tenor literal, “*en relación cos seus posibles efectos sobre o mantemento da competencia efectiva nos mercados*”.

A utilización do termo “*informes*” e a non mención a recomendacións, -pese as diversas emendas presentadas que aludían expresamente á posibilidade de formular propostas (p.e. a nº 18, presentada no Congreso dos Deputados, polo Grupo Parlamentario Vasco)-, o que implica que os órganos autonómicos se terían que limitar a emitir informes, sen prexuízo de que do seu contido poida derivar unha recomendación, dado que non son vinculantes.

#### Obtención de información.

Neste punto é onde se aprecia un importante progreso, xa que lle vai permitir aos órganos autonómicos e, concretamente ao TGDC, obter unha información da que, ata de agora, non puido dispoñer.

O artigo 11.3º, establece no seu 2º parágrafo que “*A Comisión Nacional da Competencia habilitará os mecanismos de información e comunicación necesarios para que a información recibida estea a disposición dos órganos de Defensa de la Competencia de las Comunidades Autónomas*”. Trátase da información indicada no artigo 11.3º, primeiro parágrafo, letras a) e b) LDC:

- a) os proxectos de axudas públicas incluídos no ámbito de aplicación dos artigos 87 e 88 do Tratado CE, no momento da súa notificación a la Comisión Europea.

b) as axudas públicas concedidas ao amparo de Regulamentos comunitarios de exención, así como os informes anuais recollidos no artigo 21 do Regulamento (CE) n.º 659/1999 do Consello, do 22 de marzo de 1999, no momento da súa notificación á Comisión Europea.

Entendemos que cada órgano autonómico so recibira a correspondente á súa respectiva Comunidade Autónoma. Na práctica o TGDC non viña recibindo, a pesares de solicitala, ningunha información ao respecto.

#### **E.- Supón ou non unha nova competencia para o TGDC**

A emisión de informes anuais por parte dos órganos autonómicos de defensa da competencia constitúe unha novidade de gran interese.

Por outro lado, como xa temos dito, o TGDC vai dispor de moita máis información. A dúbida está se se admite que o TGDC, e os demais órganos autonómicos de defensa da competencia van poder emitir os seus informes de oficio, e non só a petición da Administración autonómica o local competente.

O certo é que se non se interpreta que o TGDC ten a facultade de actuar de oficio, esta función terá pouca aplicación práctica.

#### **F.- Implica ou non esa modificación a necesidade dun cambio normativo.**

En esta como nas demais materia sería oportuno adaptar a Lei 6/2004, a nova LDC, partindo do propio esquema institucional. Neste caso concreto, sería preciso que se concretara na norma galega a posibilidade ou non de que o informe sobre axudas públicas sexa emitido de oficio, así como establecer algún mecanismo para recibir a información directamente da Xunta e dos Concellos.

**G.- Implica ou non unha nova forma de coordinación coa CNC, cos OOJJ, e cos OORR.**

Se debería conseguir que a información que remitise a CNC fora o mais inmediata posible para que, no seu caso, se puidera informar sobre proxectos non xa sobre axudas xa postas en vigor. A Lei galega ten claro que os informes sexan sobre proxectos e así o establece directamente, o problema xurdiría se se admite que o TGDC poida emitir os informes de oficio.

No caso de que se admitira a actuación de oficio, o problema sería se na práctica se informaría, de oficio, sobre unha axuda autonómica ou local, que non nos comunican. Se se admite que o TGDC pode actuar de oficio, podería darse esta circunstancia. Se entendese que a competencia do TGDC se reduce á emisión de informes, previa solicitude da Administración interesada en poñer en marcha a axuda, o problema viría resolto.

Asemade, algún autor (Buendía, *Expansión* 6 de xullo), comenta que os informes se poderían remitir á Comisión Europea. Tal vez so estea pensando en que o faga a CNC, pero habería que velo. En calquera caso, o noso informe se debe remitir á CNC, e sería dubidoso que ela os remitira pola súa conta á Comisión. Non obstante, non debemos esquecer que o informe anual que elabora a CNC, no que figurarían como anexo os autonómicos, sería publico (cfr. artigo 27.3.b).

**H.- Esixe a introdución dun novo procedemento no TGDC.**

A emisión de informes en materia de axudas públicas xa aparecía na nosa lei de creación, polo que, en principio, non é unha función nova. O sería o feito de que o TGDC puidera actuar de oficio. En todo caso se debería elaborar unha quenda para este tipo de informes ou aplicar a prevista para “Outros informes”.

Así mesmo sería preciso elaborar un “modelo” de informe no que se recolleran cáles son as cuestión que desde o punto de vista da competencia debería examinar o informe: mercado relevante, situación do sector, cotas de mercados dos operadores. Neste caso, o problema sería delimitar estes parámetros a nivel exclusivamente autonómico ou valorar se a valoración podería ser a nivel nacional, se ben, neste caso, probablemente a competencia a reclamaría a CNC. Se podería falar coa CNC para elaboralo.

**I.- Ten consecuencias organizativas para o TGDC e o SGDC.**

Na medida en que os informes que se requiriran foran moitos, podería ser preciso dispor de máis persoal.

**J.- Proposta de cambio organizativo.**

Crear unha quenda específica e mecanismos de seguimento.



## **VI.- FUNCIÓN DE ARBITRAXE**

### **A.- Modificación introducida pola LDC.**

A nova LDC establece a competencia en materia de arbitraje, ampliándoa ás Comunidades Autónomas, que agás Galicia e Madrid non a tiñan recollida nas súas normas de creación.

Asemade a competencia podería vense ampliada notablemente, tanto para a CNC, respecto do TDC, como para o caso do TGDC respecto da anterior previsión da LDC 1989. Neste último caso a cuestión non deixa de ser dubidosa e podería ser preciso a reforma da Lei galega para que o TGDC puidese realizar arbitraje a solicitude dos operadores económicos, tal e como recolle agora a LDC para a CNC.

### **B.- Artigo onde se recolle a modificación.**

#### Normativa estatal.

Artigo 24.f) LDC

#### Normativa Autonómica.

A función arbitral estaba recollida na norma galega. Concretamente, o artigo 3.3, da Lei 6/2004, sinala na súa letra g), entre as competencias consultivas atribuídas ao TGDC a de:

*g) Realizar as funcións de arbitraje, tanto de dereito coma de equidade, que lle encomenden as leis.*

### **C.- Comentario xeral sobre a modificación**

A salvagarda que se recolle neste apartado (“*sen prexuízo...*”) incorporouse durante a tramitación no Congreso dos Deputados á función de arbitraje.

Esta adición é plenamente coherente co feito de que algúns órganos autonómicos tiñan recoñecida esta competencia nas súas normas de creación, como é o caso la nosa Lei 6/2004.

A novidade máis salientable da nova norma é que a arbitraje pode ser solicitada polos operadores económicos, o que supón que será máis doado que os órganos autonómicos, como o TGDC, poidan desenvolver esta actividade, posto que a xenérica habilitación legal, que seguindo o texto da Lei 16/1989, do 17 de xullo, de defensa da competencia, inclúe a norma galega, na práctica, resultaba valeira, pois non existían normas que atribuían ao TGDC esta función.

O procedemento para desenvolver a arbitraje é un dos contidos que terá o regulamento de desenvolvemento da LDC no que se está a traballar no Ministerio de Economía e Facenda.

O TGDC terá que incorporar ás súas quendas a arbitraje, en previsión de que lle sexa solicitada o exercicio desta función.

### **D.- Cómo afecta a modificación ao TGDC e ao SGDC.**

En principio, se se admite que os órganos autonómicos podan realizar arbitraxes a instancia dos operadores económicos esta modificación pode afectar de maneira importante ao TGDC, na medida en que potencialmente pode incrementarse o número de laudos arbitraris ditados polo TGDC. Sen embargo, tal e como está regulada a función arbitral na Lei 6/2994, que se inspiraba na anterior

Lei de Defensa da Competencia (a Lei 16/1989), é precisa unha habilitación legal para que se poida emitir a arbitrase, o que no caso de Galicia deixa, na actualidade valeira a competencia, ao non existir previsión legal algunha.

#### **E.- Supón ou non unha nova competencia para o TGDC.**

Non supón unha nova competencia, aínda que dota dunha nova dimensión á existente, no caso de que se admita que no caso do TGDC a arbitrase pode ser solicitado polos operadores económicos.

#### **F.- Implica ou non esa modificación a necesidade dun cambio normativo.**

Podería ser preciso cambiar a redacción da lei galega para precisar, ou no seu caso recoñecer, a nova dimensión da competencia, tal e como se recoñece na Lei 15/2007 á CNC, permitindo que sexan os propios operadores económicos os que soliciten a arbitrase.

#### **G.- Implica ou non unha nova forma de coordinación coa CNC, cos OOJJ, e cos OORR.**

De acordo co que especifica a propia norma estatal, ao aludir aos “ámbitos respectivos”, parece lóxico que ante unha solicitude de arbitrase dirixida por operadores económicos se teña que establecer algún mecanismo de coordinación para establecer se a competencia lle corresponde ao TGDC ou a CNC, o que entendemos non é dispoñible polas partes, é dicir, non poden optar por cursar a súa solicitude ao TGDC entendendo que este debe emitilo, senón que deberase determinar a competencia en función do ámbito afectado (autonómico o estatal).

#### **H.- Esixe a introdución dun novo procedemento no TGDC.**

Na medida en que o TGDC tiña recoñecida a competencia para efectuar arbitrxes, non podemos falar dunha nova competencia. Non obstante a nova redacción dada a esta función, se se admite que é aplicable sen reformar á lei galega, ao TGDC, ampla as posibilidades reais, ata agora inexistentes, de que se lle requira o exercicio de funcións arbitrais.

#### **I.- Ten consecuencias organizativas para o TGDC e o SGDC.**

A posibilidade real aínda que non moi probable, de que se solicite a arbitrxaxe do TGDC esixe crear unha quenda específica, que ata de agora non existía.

#### **J.- Proposta de cambio organizativo.**

Crear unha quenda específica para o seguimento dos casos e a emisión dos informes.

## VII.- FUNCIÓN CONSULTIVA

### **INFORMES SOBRE GRANDES SUPERFICIES COMERCIAIS.**

#### **A.- Modificación introducida pola LDC.**

A nova LDC establece a competencia en materia de informes sobre grandes establecementos comerciais, que a Comunidade Autónoma de Galicia, como a maiorías das Comunidades Autónomas, xa viña exercendo, a pesares das reticencias do TDC.

#### **B.- Artigo onde se recolle a modificación**

##### Normativa estatal:

Artigo 25.b) LDC (“*Competencias consultivas.*”).

##### Normativa autonómica.

Artigo 31.3.f) LGDC

#### **C.- Comentario xeral sobre a modificación**

O interese desta función deriva da polémica suscitada acerca de quen debería emitir estes informes, se o TDC (hoxe a CNC) ou os órganos competentes das Comunidades Autónomas. Elo explicaría, en boa medida, o cambio introducido na redacción dese apartado tanto no Congreso, como no Senado.

O texto inicial que recollía o Proxecto de Lei enviado polo Goberno era o seguinte:

*“b) Proxectos de apertura de grandes establecementos comerciais, segundo establece a Lei 7/1996, do 15 de xaneiro, de Ordenación do comercio ao por miúdo”*

No Congreso se engadiu a continuación a frase:

*“[...] cando a súa instalación na zona de que se trate poida alterar a libre competencia nun ámbito supraautonómico ou no conxunto do mercado nacional”.*

Finalmente, no Senado se incorporou unha frase final co seguinte teor literal:

*“[...] poñendo de manifesto a repercusión dos Proxectos de apertura para a defensa da competencia”*

Sobre esta concreta competencia existía, como xa temos destacado, unha reserva inicial do TDC a recoñecer competencia ás Comunidades Autónomas, a pesares de que a cuestión tiña sido xa resolta polo Tribunal Constitucional, que na súa Sentenza 124/2003, do 9 de xuño, na que se resolveron os recursos de inconstitucionalidade promovidos polo Goberno de Navarra en relación con determinados preceptos da Lei 7/1996, do 15 de xaneiro, de Ordenación do comercio ao por miúdo, e cos artigos 2 e 3 da Lei Orgánica 2/1996, do 17 de xaneiro, complementaria da de ordenación do comercio ao por miúdo, tiña xa ocasión de sinalar (FJ 4) que:

*“[...] Ahora bien, dado que se trata de una actividad realizada en el territorio de una Comunidad Autónoma, de acuerdo con la STC 208/1999 sólo corresponderá al Tribunal de Defensa de la Competencia emitir el preceptivo informe en relación a la licencia comercial específica para*

*establecimientos que pretendan ubicarse en una zona que pueda alterar la competencia en un ámbito supracomunitario.*

*En los demás casos, la emisión de dicho informe debe considerarse una facultad ejecutiva que corresponde a la Comunidad Autónoma en virtud de su competencia exclusiva sobre comercio interior.”*

A nova redacción do artigo 25 b) LDC, remite á competencia estatal o exame de aqueles casos cuxos efectos transcendan dunha única Comunidade Autónoma, nos que, seguindo a citada xurisprudencia, efectivamente, a competencia sería estatal e, polo tanto, da CNC.

#### **D.- Cómo afecta a modificación ao TGDC e ao SGDC.**

A nova norma recolle unha competencia que ata de agora xa viña desenvolvendo o TGDC sen restricións na práctica. O feito de que de maneira expresa se reserve á CNC os casos en que o novo establecemento poida ter incidencia en máis dunha Comunidade Autónoma ou na totalidade do territorio nacional, pode ter importantes consecuencias prácticas, xa que vai esixir o establecemento dun mecanismo de información que permita determinar a competencia da CNC ou do TGDC, para o que este último tería que darlle traslado á CNC ben de todas as solicitudes de informe que reciba, ben só daqueles que considere que poderían ter efectos nun ámbito superior ao autonómico.

#### **E.- Supón ou non unha nova competencia para o TGDC.**

Non supón unha nova competencia, senón unha nova delimitación ou precisión da que tata de agora viña xa desenvolvendo tanto o TGDC, como os demais órganos autonómicos de defensa da competencia.

**F.- Implica ou non esa modificación a necesidade dun cambio normativo.**

Máis que dun cambio normativo, parece que nos atopamos nunha precisión á hora de interpretar a norma galega, posto que ata agora o TGDC emitía sen restricións prácticas nestes informes. De acordo coa Lei 15/2007 parece, aínda que no se prevé mecanismo específico ao respecto, que o TGDC terá que dar traslado á CNC de aqueles casos que puideran ter incidencia máis aló da Comunidade Autónoma de Galicia, o que teoricamente teríase que ter feito de acordo coa xurisprudencia do Tribunal Constitucional.

**G.- Implica ou non unha nova forma de coordinación coa CNC, cos OOJJ, e cos OORR.**

Entendemos que si, respecto da CNC, xa que se lle terán que remitir os casos dubidosos o en que claramente os efectos rebasen a Comunidade Autónoma de Galicia. Se séguese a pauta que ata de agora mantiña o TDC respecto as denuncias sobre prácticas prohibidas, se lle notificaría ao TDC, agora CNC, calquera solicitude de informe.

**H.- Esixe a introdución dun novo procedemento no TGDC.**

Sería preciso antes de emitir o informe e mesmo antes da súa admisión a trámite, valorar a súa incidencia extraautonómica e en caso de dúbida, darlle traslado á CNC e comunicarllo á Dirección Xeral de Comercio. A remisión á CNC pode incidir nos prazos para a emisión do informe.

**I.- Ten consecuencias organizativas para o TGDC e o SGDC.**

Vai ser preciso retocar o modelo de informe para cambiar as referencias legais.

## **J.- Proposta de cambio organizativo.**

Poñerse en contacto con Comercio para darlle a coñecer que, en algúns casos, vai ser preciso trasladar a solicitude á CNC.

## **OUTRAS FUNCIONS CONSULTIVAS.**

### **A.- Modificación introducida pola LDC.**

O artigo 25 LDC incorpora, así mesmo, ademais dos informes en materia de grandes establecementos comerciais, a posibilidade de emitir outro tipo de informes ou ditames, dentro da rúbrica xeral de outras funcións consultivas.

Así se confire á CNC a condición de “*órgano consultivo sobre cuestións relativas á defensa da competencia*”, especificando os que poder solicitar a emisión de informe por parte da CNC:

- As Cámaras Lexislativas;
- O Goberno;
- Os distintos departamentos ministeriais;
- As comunidades autónomas;
- As corporacións locais;
- Os colexios profesionais;
- As cámaras de comercio e as organizacións empresariais ou de consumidores e usuarios.

Asemade especifica que en todo caso ditaminará sobre un listado de asuntos, entre os que se atopa o xa comentado dos grandes establecementos comerciais.

Así enumera os seguintes tipos ou clases de ditames:

a) Proxectos e proposicións de normas que afecten á competencia e, en particular, aqueles polos que se modifique ou derroque, total ou parcialmente, o presente texto legal ou a Lei 1/2002, do 21 de febreiro, de coordinación das competencias do Estado e as comunidades autónomas en materia de defensa da competencia, así como os proxectos de normas regulamentarias que as desenvolvan.

b) [Proxectos de apertura de grandes establecementos comerciais].

c) Criterios para a cuantificación das indemnizacións que os autores das condutas previstas nos artigos 1, 2 e 3 da presente Lei deban satisfacer aos denunciante e a terceiros que resultasen prexudicados como consecuencia daquelas, cando lle sexa requirido polo órgano xudicial competente.

d) Todas as cuestións a que se refire o artigo 16 desta Lei e o Regulamento (CE) n.º 1/2003 do Consello, do 16 de decembro de 2002, relativo á aplicación das normas sobre competencia previstas nos artigos 81 e 82 do Tratado da Comunidade Europea en canto aos mecanismos de cooperación cos órganos xurisdicionais nacionais.

e) Calquera outras cuestións sobre as que deba informar a Comisión Nacional da Competencia de acordo co previsto na normativa vixente.

O primeiro que hai que destacar é a ampla lexitimación que se prevé para elevar consultas á CNC, moi similar a que recolle o Artigo 5 da Lei 6/2004, do 28 de decembro, de Creación do Tribunal de Defensa da Competencia da Comunidade de Madrid, quen o seu apartado 1 establece que:

*“1. El Tribunal de Defensa de la Competencia de la Comunidad de Madrid podrá ser consultado en materia de competencia por la Asamblea de Madrid, el Consejo de Gobierno de la Comunidad de Madrid, las distintas Consejerías, las Corporaciones Locales y las organizaciones empresariales, sindicales o de consumidores y usuarios”.*

Esta ampla lexitimación activa contrasta coa que se recolle na Lei galega, que soamente prevé no seu Artigo 3.3. entre as funcións asignadas ao TGDC:

*“a) Emitir informe, preceptivamente, sobre os proxectos de lei polos que se modifique ou derogue, total ou parcialmente, este texto legal, así como os proxectos de normas regulamentarias que o desenvolvan.*

*b) Emitir informe nos procedementos de control das operacións de concentración económica regulados na Lei de defensa da competencia cando así o solicite o Tribunal de Defensa da Competencia da Administración xeral do Estado.*

*c) Enviarlle ao Tribunal de Defensa da Competencia da Administración xeral do Estado a información que lle poida solicitar no marco do procedemento de control de concentracións regulado na Lei de defensa da competencia.*

*d) Solicitar comparecer como parte interesada nos procedementos de control das operacións de concentración económica regulados na Lei de defensa da competencia, cando o proxecto ou a operación afecte empresas radicadas ou con establecementos abertos no territorio da Comunidade galega.*

*e) Emitir, por requirimento do Servizo de Defensa da Competencia da Administración xeral do Estado, o informe preceptivo, non vinculante, en relación con aquelas condutas que, afectando un ámbito supraautonómico ou o conxunto do mercado nacional, incidan, de forma significativa, no territorio da Comunidade Autónoma de Galicia, á que se refire o artigo 5.4 da Lei de coordinación de competencias do Estado e das comunidades autónomas en materia de defensa da competencia.*

*f) Emitir informe con carácter non vinculante sobre a apertura de grandes establecementos comerciais no ámbito territorial da Comunidade Autónoma de Galicia.*

*[g) Realizar as funcións de arbitraje, tanto de dereito coma de equidade, que lle encomenden as leis.]*

*h) Elaborar o informe que, por pedimento do órgano xudicial competente, prevé o artigo 13 da Lei de defensa da competencia sobre as eventuais indemnizacións de danos e perdas derivadas das condutas previstas nos artigos 1, 6 e 7 da mencionada lei, cando os procedementos que teñan por obxecto tales condutas prohibidas lle correspondesen á Comunidade Autónoma de Galicia, de acordo cos puntos de conexión establecidos na Lei de coordinación das competencias do Estado e das comunidades autónomas en materia de defensa da competencia.*

*[i) Emitir informe, con carácter facultativo e non vinculante, sobre os proxectos de concesión de axudas a empresas con cargo a recursos públicos, en relación cos seus efectos sobre as condicións de competencia, sen prexuízo das competencias que nesta materia lle corresponden ao Tribunal de Defensa da Competencia da Administración xeral do Estado e*

*á Comisión Europea. Para estes efectos, o concepto de axuda pública será o que define o artigo 19.2 da Lei de defensa da competencia.]*

*[...]’.*

Como se pode observa da lectura dos textos, o TGDC non ten recoñecida capacidade para emitir informes ou ditames en sentido tan xenérico, e a lexitimación activa para solicitalos e máis limitada, pois circunscríbese aos órganos específicos para cada caso.

Respecto as concretas funcións asignadas á CNC polo Artigo 25 LDC, e a súa incidencia no caso do TGDC procede realizar unha análise detallado de cada unha delas:

a) Proxectos e proposicións de normas que afecten á competencia e, en particular, aqueles polos que se modifique ou derroque, total ou parcialmente, o presente texto legal ou a Lei 1/2002, do 21 de febreiro, de coordinación das competencias do Estado e as comunidades autónomas en materia de defensa da competencia, así como os proxectos de normas regulamentarias que as desenvolvan.

Fronte a competencia recoñecida á CNC respecto dos proxectos e proposicións de normas que afecten á competencia, para a continuación especificar a propia normativa en materia de defensa da competencia, cómpre salientar que a Lei galega limitase unicamente á emisión de informe, con carácter iso si, preceptivo, aínda que só sobre os proxectos de lei polos que se modifique ou derroque, total ou parcialmente, este texto legal, así como os proxectos de normas regulamentarias que o desenvolvan.

Na práctica, sen embargo, o TGDC ven emitindo os informes que lle require a Consellería de Economías e Facenda, que é na que organicamente se integra, cando a mesma pide a súa opinión como órgano da consellería especializado en competencia, na tramitación de normas par ao Consello da Xunta de Galicia. Poderíase pensar que esta función a sumira no futuro o SGDC ou o que o substitúa nunha nova estrutura organizativa dos órganos galegos de defensa da competencia.

Por outra banda, a participación do TGDC nas normas de competencia estatal se realiza, no seu caso, a través da participación no Consello de Defensa da Competencia, pero non de modo directo.

b) [Proxectos de apertura de grandes establecementos comerciais].

Xa tratada co anterioridade de maneira monográfica.

c) Criterios para a cuantificación das indemnizacións que os autores das condutas previstas nos artigos 1, 2 e 3 da presente Lei deban satisfacer aos denunciante e a terceiros que resultasen prexudicados como consecuencia daquelas, cando lle sexa requirido polo órgano xudicial competente.

En este punto a previsión da LDC garda gran afinidade coa recollida na Lei 6/2004, do 12 de xullo, na que se establece no Artigo 3.3.h) que o TGDC ten encomendado:

h) Elaborar o informe que, por pedimento do órgano xudicial competente, prevé o artigo 13 da Lei de defensa da competencia sobre as eventuais indemnizacións de danos e perdas derivadas das condutas previstas nos artigos 1, 6 e 7 da mencionada lei, cando os procedementos que teñan por

obxecto tales condutas prohibidas lle correspondesen á Comunidade Autónoma de Galicia, de acordo cos puntos de conexión establecidos na Lei de coordinación das competencias do Estado e das comunidades autónomas en materia de defensa da competencia.

d) Todas as cuestións a que se refire o artigo 16 desta Lei e o Regulamento (CE) n.º 1/2003 do Consello, do 16 de decembro de 2002, relativo á aplicación das normas sobre competencia previstas nos artigos 81 e 82 do Tratado da Comunidade Europea en canto aos mecanismos de cooperación cos órganos xurisdicionais nacionais.

Neste punto a competencia é retida pola CNC.

e) Calquera outras cuestións sobre as que deba informar a Comisión Nacional da Competencia de acordo co previsto na normativa vixente.

A norma galega carece dunha cláusula como a que recolle a LDC.

## **B.- Artigo onde se recolle a modificación**

### Normativa estatal

Artigo 25 LDC

### Normativa autonómica.

Artigo 3.3. LGDC.

### **C.- Comentario xeral sobre a modificación**

Parece evidente que a ampla lexitimación recoñecida a diversas entidades e mesmo organizacións representativas non é trasladable ao caso do TGDC, se non media habilitación legal na normativa galega.

### **D.- Cómo afecta a modificación ao TGDC e ao SGDC**

En principio podemos entender que, agás o sinalado para os informes sobre grandes establecementos comerciais, a competencia do TGDC non se ve modificada.

### **E.- Supón ou non unha nova competencia para o TGDC**

Entendemos que non afecta á competencia do TGDC, sen prexuízo de que se ría aconsellable, no seu caso, establecer un réxime de lexitimación equivalente, se considérase axeitado polo Lexislador galego.

### **F.- Implica ou non esa modificación a necesidade dun cambio normativo**

Non.

### **G.- Implica ou non unha nova forma de coordinación coa CNC, cos OOJJ, e cos OORR**

Non.

### **H.- Esixe a introdución dun novo procedemento no TGDC**

Non.

**I.- Ten consecuencias organizativas para o TGDC e o SGDC**

Non.

**J.- Proposta de cambio organizativo**



## VIII.- FUNCIÓN DE PROMOCIÓN DA COMPETENCIA

### A.- Modificacións introducidas pola LDC

A Lei 15/2007 outorga gran importancia á función de promoción da competencia efectiva nos mercados. Neste sentido, a Lei incorpora a promoción como un dos obxectivos ou fins centrais da nova institución de defensa da competencia en España. No seu artigo 12.1, a LDC sinala que a CNC é o órgano encargado de preservar, garantir e **promover** a existencia dunha competencia efectiva nos mercados no ámbito nacional. Nesa mesma liña o artigo 26 da Lei establece as actividades en que se concreta esta función de promoción.

En particular, esas actividades son as seguintes:

- a) Promover e realizar estudos e traballos de investigación en materia de competencia,
- b) Realizar informes xerais sobre sectores, no seu caso, con propostas de liberalización, desregulación ou modificación normativa,
- c) Realizar informes, no seu caso con carácter periódico sobre a actuación do sector público e, en concreto sobre as situacións de obstaculización do mantemento da competencia efectiva nos mercados que resulten da aplicación de normas legais,
- d) Realizar informes xerais ou puntuais sobre o impacto das axudas públicas sobre a competencia efectiva nos mercados,
- e) Dirixir ás Administracións Públicas propostas para a modificación ou supresión das restricións á competencia efectiva derivadas da súa actuación, así como, no

seu caso, as demais medidas conducentes ao mantemento ou ao restablecemento da competencia nos mercados, e

f) Propor ao Ministro de Economía e Facenda, para a súa elevación, no seu caso ao Consello de Ministros, as directrices de política de defensa da competencia no marco de política económica de aquel e, en particular, as propostas de elaboración e reforma normativa correspondentes.

### **B.- Artigos onde se recolle a modificación**

Artigo 12.1 e artigo 26.1.

### **C.- Comentario xeral sobre a modificación**

Trátase da incorporación dunha función de esencial importancia na actualidade, que en outros países está cobrando unha dimensión notable.

A función de promoción ou de “advocacy”, na terminoloxía anglosaxona, consiste na realización de estudos, informes e propostas para detectar posibles segmentos da actividade económica nos que existan restricións á libre competencia, así como en dirixir propostas de cambio normativo ou de modificación das actuacións do sector público. Esta función resulta un complemento imprescindible dos labores de persecución e represión das condutas restritivas así como do resto de actuacións das institucións de defensa da competencia sobre as actividades públicas e privadas.

A nova Lei 15/2007 sinala, no seu artigo 26.1, seis actividades concretas en que se pode plasmar a función de promoción por parte da CNC. Aínda que esta enumeración de actividades non se pode considerar exhaustiva, de maneira que a CNC poderá desenvolver esa función por outras canles que tamén estime

convenientes, non cabe dúbida que na enumeración de actividades recóllense aspectos de gran interese, e que, pola súa transcendencia económica e social así como polo seu impacto sobre as actuacións do sector público, están oportunamente especificadas e, por tanto, amparadas pola propia Lei.

Nesa enumeración de actividades de promoción pódese distinguir claramente entre as que se refiren ao sector privado, tales como as incluídas nos puntos a) e b) antes referidos, e as que inciden directamente sobre a actuación do sector público. Entre estas últimas estarían as actividades incluídas nos puntos c), d), e) e f), que xunto ao control de axudas públicas e a capacidade de impugnación de actos das administracións públicas e de normas de rango inferior a lei que obstaculicen a libre competencia, constitúen unha auténtica función de control da actividade pública.

#### **D.- Cómo afecta ao TGDC e ao SGDC**

No relativo ás funcións de promoción, a nova Lei 15/2007 recoñece á CNC as competencias que se citaron anteriormente. Pola súa parte o TGDC, en virtude da súa propia lei de creación ten varias competencias en materia de promoción da competencia, pero con un carácter máis restritivo que as que a Lei 15/2007 atribúe á CNC.

Nese contexto plantease a dúbida de se deben considerarse igualmente atribuídas aos órganos das CCAA as funcións da CNC neste campo da promoción, no seu respectivo ámbito territorial, e, no caso de que así fose, se resulta necesario ou non unha modificación legal nas normas de rango autonómico para incorporalas ao funcionamento deses órganos.

A Lei 6/2004 sinala entre as competencias do TGDC a elaboración dun informe sobre a situación da competencia en Galicia que debe presentar ao Parlamento

galego, o que implica que o Tribunal debe reflexionar sobre o estado e circunstancias que afectan ao nivel de competencia nos mercados da Comunidade Autónoma. A elaboración dese informe implica, en boa lóxica, a presentación de propostas para mellorar a competencia nos mercados. Alén diso, o Decreto 20/2005, de 3 de febreiro, de desenvolvemento da Lei 6/2004 establece no seu artigo 1 que o TGDC promoverá a realización de estudos en materia de competencia e que difundira na sociedade os beneficios que comporta a libre competencia. Estas disposicións constitúen un fundamento suficientemente sólido para o desempeño da función de promoción por parte do Tribunal galego. Porén, está claro que a nova LDC vai máis lonxe na definición da función de promoción para a CNC, atribuíndolle á nova Comisión competencias mais amplas para realizar estudos, informes e propostas de cambios normativos dirixidas ao sector público.

Á luz do anterior, cabe examinar as competencias recoñecidas á CNC en comparación coas que ten na actualidade o TGDC:

- a) Promover e realizar estudos e traballos de investigación en materia de competencia. Esta é unha competencia xa recoñecida ao TGDC no artigo primeiro do Decreto 20/2005, de 3 de febreiro, como se acaba de sinalar.
- b) Realizar informes xerais sobre sectores, no seu caso, con propostas de liberalización, desregulación ou modificación normativa. Esta competencia non está recoñecida explicitamente ao TGDC na súa normativa de creación, pero pode considerarse derivada do punto anterior e tamén da necesidade de emitir o informe anual sobre a situación da competencia en Galicia.
- c) Realizar informes, no seu caso con carácter periódico sobre a actuación do sector público e, en concreto sobre as situacións de obstaculización do mantemento de competencia efectiva nos mercados que resulten da aplicación de

normas legais. Esta competencia non está recoñecida de xeito explícito nas normas do TGDC, nin, por outra parte, a Lei 15/2007 sinala en ningún lugar que esta e as demais actividades de promoción se atribúan aos órganos de defensa da competencia das Comunidades Autónomas. Sen embargo, podería considerarse que estes últimos deben asumir esta nova función como consecuencia da súa lexitimación para impugnar actos das administracións públicas e normas con rango inferior a lei. En efecto, non é posible proceder á impugnación de actos e normas legais sen un previo exame dos mesmos. Ademais, parece totalmente oportuno e coherente con esa capacidade para impugnar que o órgano da Comunidade Autónoma correspondente, no noso caso o TGDC, emita informes nos que comunique de xeito transparente cal é a súa avaliación dos actos e normas dos entes autonómicos ou locais que poden plantear problemas desde o punto de vista da competencia, sobre todo se se está considerando a posibilidade de proceder a súa impugnación.

d) Realizar informes xerais ou puntuais sobre o impacto das axudas públicas sobre a competencia efectiva nos mercados. Esta é unha competencia dobremente recoñecida ao TGDC, aínda con matices distintos en cada caso. Por unha parte, a propia Lei 6/2004, no artigo 3.3. i), sinala que o Tribunal emitirá informe sobre os **proxectos** de concesión de axudas a empresas con cargo a recursos públicos, en relación cos seus efectos sobre as condicións de competencia. Por outra parte, a nova LDC, no artigo 11.5, sinala que os órganos das CCAA poderán elaborar informes sobre as axudas públicas **concedidas** polas Administracións autonómicas ou locais no seu respectivo ámbito territorial. Para máis información, véxase o apartado VI deste informe.

e) Dirixir ás AAPP propostas para a modificación ou supresión das restricións da competencia efectiva derivadas da súa actuación, así como, no seu caso as demais medidas conducentes ao mantemento ou restablecemento da competencia nos mercados. Esta competencia encóntrase nunha situación

parecida á recollida no apartado c): as normas que regulan o funcionamento do TGDC non sinalan nada ao respecto, nin a LDC indica que se poida atribuír aos órganos das Comunidades Autónomas e, por tanto, ao TGDC. En todo caso, podería considerarse que o TGDC queda habilitado para efectuar estas propostas na medida en que ten capacidade de impugnación dos actos administrativos e das normas de rango inferior a lei.

f) Propor ao Ministro de Economía e Facenda, para a súa elevación ao Consello de Ministros, as directrices de política de defensa da competencia no marco da política económica do Ministerio, e, en particular, as propostas de elaboración e reforma correspondentes. O TGDC carece de competencias semellantes. Sen embargo, estas potestades poderían ser un instrumento importante ao servizo da correcta definición da política de competencia nas CCAA, de modo que o Tribunal, no caso de Galicia, puidese efectuar propostas ao Conselleiro de Economía e Facenda para a súa eventual elevación ao Consello da Xunta das directrices de política de defensa da competencia e cambios normativos no seo da nosa Comunidade Autónoma.

### **E.- Supón ou non unha nova competencia para o TGDC**

Seguindo a interpretación xeral que se adopta neste Informe, non parece que a Lei 15/2007 atribúa novas competencias aos órganos das CCAA en materia de promoción. Por tanto, a conclusión sería que non se crean novas competencias para o TGDC ou o SGDC.

Ora ben, cabe argüir que dado que o TGDC xa tiña competencias xenéricas para actuar en tarefas de promoción, o explícito recoñecemento desta función á CNC a través da Lei 15/2007, pode servir de base para orientar os traballos do Tribunal neste campo. Nesta liña caben tres aproximacións distintas:

- Continuar como ata agora, sen máis modificacións que as referentes a axudas públicas, recoñecidas de xeito explícito para as CCAA no artigo 11.5 LDC.
- Ampliar a orientación e a intensidade das actividades do Tribunal en materia de promoción para incluír especificamente o disposto nos apartados b), c) e e) do artigo 26.1, antes sinalados, así como o referente a axudas públicas, incluído no apartado d) do mesmo artigo, ou, finalmente,
- Tratar de efectuar as modificacións normativas correspondentes para incorporar de modo explícito os puntos b), c) e d) anteriores.

#### F.- Implica ou non a necesidade dun cambio normativo

Pode supoñer un cambio normativo se se quere dar plasmación legal as accións de promoción indicadas nos puntos b), c) e d) do artigo 26.1. Para o resto de actividades de promoción non sería necesario ningún cambio de normas dado que xa están recollidas suficientemente na Lei 6/2004 e no Decreto 20/2005.

#### **G.- Implica ou non unha nova forma de coordinación coa CNC, cos OOJJ, e cos OORR**

Sería importante desenvolver estas tarefas de promoción da competencia actuando de xeito coordinado coa CNC e os demais órganos de defensa da competencia das CCAA.

#### **H.- Esixe a introdución dun novo procedemento no TGDC**

Non esixe a introdución de novos procedementos.

## **I.- Ten consecuencias organizativas para o TGDC e o SGDC**

Se se queren desenvolver as tarefas c), d) e e) anteriores, cumpriría arbitrar medios ao respecto. En consecuencia, parece oportuno proceder do seguinte modo:

- Primeiro, avaliar a posibilidade de desenvolver accións de promoción da competencia recoñecidas á CNC pola nova Lei 15/2007, pero non contempladas explicitamente na Lei 6/2004 ou no Decreto 20/2005 de desenvolvemento da anterior. En concreto, as actividades serían as indicadas nos epígrafes b), c), e) e f) anteriores.
- Segundo, avaliar se conviría propor unha modificación normativa para incluír esas actividades como competencias propias do TGDC, e
- Terceiro, no seu caso, establecer os mecanismos organizativos axeitados para dar cumprimento a esas actividades.

## **J.- Proposta de cambio organizativo**

As que se requiran para efectuar:

- As propostas de liberalización, desregulación ou modificación normativa sectorial.
- A realización de informes sobre actuación do sector público que poida obstaculizar o mantemento da competencia efectiva nos mercados galegos que resulten desa actuación pública ou da aplicación de normas legais,

- Dirixir propostas á Xunta de Galicia ou os entes locais para a modificación ou supresión da competencia efectiva derivada da súa actuación ou de normas con rango inferior a lei, e
  
- Efectuar propostas ao Conselleiro de Economía para a súa elevación ao Consello da Xunta sobre as directrices de política e defensa da competencia que sexan susceptibles de incluírse dentro da política económica que leve a cabo a Xunta.



## **IX.- FUNCIÓN DE HARMONIZACIÓN E COORDINACIÓN**

### **A.- Modificación introducida pola LDC**

A LDC establece os criterios de coordinación e cooperación da CNC con reguladores sectoriais, os órganos xurisdicionais e os órganos autonómicos de defensa da competencia.

#### Coordinación CNC-Órganos autonómicos de defensa da competencia.

A relación cos órganos autonómicos de defensa da competencia se constrúe sobre a base da coordinación: A coordinación da CNC cos órganos competentes das comunidades autónomas levarase a cabo segundo o disposto na Lei 1/2002, do 21 de febreiro, de coordinación das competencias do Estado e as comunidades autónomas en materia de defensa da competencia. Neste punto, destaca a modificación introducida pola Disposición Adicional Décima, pola que se modifican determinados aspectos da Lei 1/2002, de 21 de febreiro, de coordinación das competencias do Estado e das comunidades autónomas en materia de defensa da competencia.

As relacións cos órganos xurisdicionais se articula como cooperación, mentres que cos reguladores sectoriais a regra volve a ser a coordinación. Neste punto a LDC establece que a CNC e os órganos de defensa da competencia das comunidades autónomas habilitarán os mecanismos de información e comunicación de actuacións, solicitudes e informes previstos nos artigos 16 e 17 LDC.

### Cooperación cos órganos xurisdicionais.

Respecto á Cooperación cos órganos xurisdicionais, o artigo 16.2 LDC establece que os órganos competentes das comunidades autónomas, no ámbito das súas competencias, por propia iniciativa poderán achegar información ou presentar observacións aos órganos xurisdicionais sobre cuestións relativas á aplicación dos artigos 1 e 2 LDC, nos termos previstos na Lei de Axuizamento civil.

Pola súa parte, os autos de admisión a trámite das demandas e as sentenzas que se pronuncien nos procedementos sobre a aplicación dos artigos 81 e 82 CE ou dos artigos 1 e 2 LDC comunicaranse á CNC habilitará os mecanismos de información necesarios para comunicar estas sentenzas aos órganos autonómicos.

Débese ter en conta que o artigo 3º.3. h) da Lei 6/2004 xa prevía que o TGDC elaborara, por pedimento do órgano xudicial competente, o informe que prevía o artigo 13 da Lei de defensa da competencia (refírese á Lei 16/1989) sobre as eventuais indemnizacións de danos e perdas derivadas das condutas previstas nos artigos 1, 6 e 7 da mencionada lei (Lei 16/1989), cando os procedementos que teñan por obxecto tales condutas prohibidas lle correspondesen á Comunidade Autónoma de Galicia, de acordo cos puntos de conexión establecidos na Lei de coordinación das competencias do Estado e das comunidades autónomas en materia de defensa da competencia.

No relativo á coordinación da CNC cos órganos autonómicos, debemos destacar tamén o que establece a xa aludida Disposición Adicional Décima, pola que se modifican determinados preceptos da Lei 1/2002, de 21 de febreiro. En concreto, no punto tres se modifícase o artigo 5 apartado Catro, da citada Lei 1/2002, do 21 de febreiro, conforme ao cal, a CNC *“no exercicio das funcións que lle son propias, solicitará do órgano autonómico informe preceptivo, non vinculante, a*

*emitir no prazo de vinte días, en relación con aquelas condutas previstas nos artigos 1, 2 e 3 da Lei de defensa da competencia e os artigos 81 e 82 do Tratado da Comunidade Europea que, afectando a un ámbito supraautonómico ou ao conxunto do mercado nacional, incidan de forma significativa no territorio da respectiva Comunidade Autónoma”.*

A tal efecto, e como se indica no mesmo precepto, a CNC “remitirá ao órgano autonómico da respectiva Comunidade Autónoma copia do prego de concreción de feitos e, no seu caso, da denuncia e dos documentos e probas practicadas que consten no expediente, indicándose este feito na notificación aos interesados do citado prego”, impondo á CNC a obriga de comunicar ao órgano autonómico da respectiva Comunidade Autónoma os acordos e resolucións adoptados, tanto na fase de instrución coma de resolución, que poñan fin ao procedemento, respecto destas condutas.»

#### Coordinación cos órganos sectoriais

No que se refire á coordinación cos órganos sectoriais, aínda que a relación se constrúe principalmente entre estes e a CNC, se prevé, non obstante, como novidade que os órganos autonómicos, ademais da propia CNC, poidan solicitar aos reguladores sectoriais a emisión do correspondente informe non vinculante no marco dos expedientes incoados por condutas restritivas da competencia en aplicación dos artigos 1 ao 3 LDC.

Finalmente no ámbito da colaboración da Comisión Nacional da Competencia con autoridades nacionais de competencia doutros Estados membros e a Comisión Europea, non se prevé participación dos órganos autonómicos.

## **B.- Artigo onde se recolle a modificación**

### Normativa estatal.

Título Primeiro, Capítulo II, Artigos 15 a 18 LDC (Mecanismos de colaboración e cooperación).

Disposición Adicional Décima. Modificación da Lei 1/2002, de 21 de febreiro, de coordinación das competencias do Estado e das comunidades autónomas en materia de defensa da competencia. Apartado tres.

### Normativa autonómica

Artigo 3.3.h) LGDC.

## **C.- Comentario xeral sobre a modificación**

A modificación amplía o ámbito da cooperación e coordinación dos órganos autonómicos non so coa CNC, senón tamén cos órganos xurisdicionais e os órganos reguladores.

## **D.- Cómo afecta a modificación ao TGDC e ao SGDC**

A referencia xenérica que se efectúa aos órganos autonómicos esixe precisar se a relación se articula a través do SGDC ou do TGDC ou de ámbolos dous.

## **E.- Supón ou non unha nova competencia para o TGDC**

Ao non estar previstos os mecanismo de coordinación non se pode precisar o seu alcance, se ben será preciso determinar no caso galego quen vai ser o

interlocutor coa CNC, os órganos xurisdicionais e o que vai pedir, no seu caso, o informe aos órganos reguladores.

#### **F.- Implica ou non esa modificación a necesidade dun cambio normativo**

Sería aconsellable que na reforma da Lei 6/2004 se fixera mención expresa aos informes que se van a emitir para os órganos xurisdicionais e se precisase a asignación das novas funcións.

#### **G.- Implica ou non unha nova forma de coordinación coa CNC, cos OOJJ, e cos OORR**

O obxecto deste preceptos é precisamente articular esta forma de relación interadministrativa. Non se debe esquecer a importancia dos contactos informais.

#### **H.- Esixe a introdución dun novo procedemento no TGDC**

Sí, na medida en que sexa o TGDC o que deba emitir os informes para os órganos xurisdicionais ou para a CNC no caso contemplado na Disposición Adicional Décima.

#### **I.- Ten consecuencias organizativas para o TGDC e o SGDC**

Deberase establecer a correspondente quenda e no seu caso, e en función do volume de traballo, reforzar os recursos humanos do TGDC.

#### **J.- Proposta de cambio organizativo**

Establecer a correspondente quenda.



## **X.- FUNCIÓN DE REPRESENTACIÓN INTERNACIONAL**

### **A.- Modificacións introducidas pola LDC**

A Lei 15/2007 dispón no seu artigo 26.3 que a CNC será o órgano de apoio do Ministerio de Economía e Facenda na representación de España no ámbito internacional en materia de competencia.

### **B.- Artigo onde se recolle a modificación**

Artigo 26 apartado 3.

### **C.- Comentario xeral sobre a modificación**

Dado que a función de representación internacional corresponde exercela ao Goberno, neste caso a través do Ministerio de Economía e Facenda, por tratarse dunha competencia de carácter económico, a nova LDC límitase a sinalar que a CNC exercerá unha función de apoio a ese Ministerio neste campo de actuación.

Non hai ningunha mención ás CCAA que, sen embargo si veñen tendo algunha participación en diversos foros especializados en defensa da competencia a nivel internacional. Existía a expectativa por parte de varios órganos de defensa da competencia das CCAA de que se puidese introducir algunha vía para colaborar neste eido, non no referente á pura representación internacional en materia de competencia, senón no tocante á asistencia a reunións no seo da Unión Europea ou outros foros internacionais que poidan ser de interese mutuo, do mesmo modo que sucede noutros ámbitos da actuación pública internacional.

#### **D.- Cómo afecta ao TGDC e ao SGDC**

Por vía de omisión, non existe ningún tipo de efecto para o TGDC e o SGDC. Ora ben, conviría establecer unha coordinación coa CNC e os demais órganos competentes das CCAA para tratar de colaborar no posible neste campo e tratar de establecer uns mecanismos mínimos de participación nos foros que sexan de interese mutuo.

#### **E.- Supón ou non unha nova competencia para o TGDC**

Non supón ningunha nova competencia.

#### **F.- Implica ou non a necesidade dun cambio normativo**

Non implica ningún cambio normativo.

#### **G.- Implica ou non unha nova forma de coordinación coa CNC, cos OOJJ, e cos OORR**

Como xa se sinalou, sería interesante tratar nas reunións de coordinación entre a CNC e os demais órganos de competencia das CCAA a posible asistencia a foros internacionais que sexan relevantes para a actividade que se desenvolve a nivel autonómico, alén dos que xa se ven asistindo na actualidade.

#### **H.- Esixe a introdución dun novo procedemento no TGDC**

Non é necesario introducir ningún novo procedemento.

### **I.- Ten consecuencias organizativas para o TGDC e o SGDC**

De momento, non ten ningunha consecuencia.

### **J.- Proposta de cambio organizativo**

En liña co anterior, suxírese:

- Tratar esta cuestión nas reunións de coordinación da CNC cos órganos das CCAA, e
  
- Tratar de efectuar á CNC unha proposta de participación en actividades internacionais, en colaboración con outros órganos de defensa da competencia autonómicos.



## **XI.- IMPUGNACIÓN DE ACTOS DAS ADMINISTRACIONES PUBLICAS E NORMAS LEGAIS**

### **A.- Modificacións introducidas pola LDC**

A Lei 15/2007 introduce unha novidade significativa, que afecta tanto á CNC como aos órganos de defensa da competencia das CCAA, consistente na lexitimación para impugnar ante a xurisdición competente actos das Administracións Públicas suxeitos a dereito administrativo e disposicións xerais de rango inferior a lei dos que se deriven obstáculos ao mantemento dunha competencia efectiva nos mercados.

Esta nova competencia está regulada para a CNC no artigo 12, que outorga a ese órgano lexitimación para impugnar calquera acto realizado por calquera administración pública. No caso das CCAA, a lexitimación emana do artigo 13 que circunscribe a súa actuación aos actos das administracións públicas autonómicas ou locais de cada territorio respectivo.

A Disposición Adicional Novena sinala que a asistencia xurídica, consistente no asesoramento, representación e asistencia en xuízo da CNC levarase a cabo de conformidade coa Lei 52/1997, de 27 de novembro, de Asistencia Xurídica ao Estado e Institucións Públicas.

### **B.- Artigos onde se recolle a modificación**

Artigo 12 e artigo 13.

### **C.- Comentario xeral sobre a modificación**

Trátase dunha competencia totalmente nova que outorga unha capacidade importante aos órganos de defensa da competencia das CCAA, un instrumento que, ben utilizado, pode exercer un efecto disuasorio destacado sobre a actuación das Administracións Públicas autonómicas e locais.

Para ser verdadeiramente efectivo, debe estar combinado, tal como dispón a Lei 15/2007 para a CNC, coas actividades de seguimento, análise dos actos e das normas emanadas das distintas instancias públicas e as conseguíntes propostas de modificación normativa, contempladas no artigo 26.1 LDC.

Aínda que o TGDC non ten atribuídas competencias explícitas para desenvolver estas últimas actividades, resulta lóxico considerar a conveniencia de comezar a súa aplicación, a fin de complementar e encher de contido real esta nova competencia de impugnación de actos das Administracións Públicas e das normas legais que poidan obstaculizar a competencia en Galicia.

En realidade, esta lexitimación para impugnar actos públicos e disposicións legais ven completar unha serie de competencias da CNC, e en parte tamén dos órganos das CCAA, que autorizan a falar dunha auténtica función de control de actuación pública desde a perspectiva da competencia.

En efecto, a CNC, en virtude dos poderes recibidos pola Lei 15/2007, está na actualidade en situación de controlar eficazmente ás Administracións Públicas practicamente desde todos os puntos de vista e tendo en conta todas as formas en que se pode plasmar a súa intervención na actividade económica:

- A actuación da Administración Pública como axente que opera nos mercados está suxeita plenamente ás normas de competencia, e por tanto, ao control que

se exerce a través de funcións de instrución e resolución e a aplicación dos artigos 1, 2 e 3 LDC.

- A concesión de axudas públicas está sometida ao control da CNC que establecen os artigos 11 e 26.1.d) da nova Lei.

- Os actos administrativos e as normas xerais que emanan das Administracións que poidan obstaculizar a libre competencia serán obxecto de seguimento pola CNC que, en virtude do disposto no artigo 26.1.b), c) e d), pode realizar informes sobre a actuación do sector público e dirixir ás Administracións Públicas propostas para a modificación ou supresión das restriccións da competencia derivadas desas actuacións.

- Así mesmo, as normas específicas da Administración que regulan determinados sectores ou áreas de actividade económica poden ser obxecto de estudo pola CNC mediante informes e a realización de propostas de homologación, desregulación e cambio normativo, segundo o disposto no artigo 26.1.b), e, por último,

- Esta actuación substantiva da Administración, desenvolvida mediante actos administrativos e normas con rango inferior á lei, queda, en definitiva, suxeita a facultade de impugnación da CNC, importante potestade que pecha e completa este conxunto de medidas de control da actuación pública.

#### **D.- Cómo afecta ao TGDC e ao SGDC**

O artigo 13 indica que a lexitimación para impugnar recae, de modo xenérico, sobre “os órganos competentes das CCAA”.

O artigo 34.4 LDC establece que será o Consello da CNC o órgano encargado de acordar a impugnación dos actos e disposicións a que se refire o artigo 12.3. Dado que a Disposición Adicional Oitava atribúe aos órganos de instrución e resolución correspondentes das CCAA as mesmas funcións e potestades dos órganos de dirección da CNC para aplicación do artigo 13, debe extraerse a conclusión de que será o TGDC, como órgano resolutorio, o responsable de decidir sobre a conveniencia de impugnar un determinado acto ou disposición que poida obstaculizar a competencia en territorio galego.

#### **E.- Supón ou non unha nova competencia para o TGDC**

De acordo co expresado anteriormente, a lexitimación para impugnar recaerá sobre os órganos de defensa da competencia galegos, sendo o TGDC o encargado de acordar ou non esa impugnación.

#### **F.- Implica ou non a necesidade dun cambio normativo**

Non parece que sexa necesario introducir ningún cambio normativo para exercer esta nova competencia. A Lei galega 6/2003 establece no artigo 3, apartado 4, que lle corresponde ao Tribunal asumir todas aquelas competencias que lle atribúa a lexislación aplicable en materia de defensa da competencia.

#### **G.- Implica ou non unha nova forma de coordinación coa CNC, cos OOJJ, e cos OORR**

Sería oportuno tratar de coordinar entre a CNC e os órganos de competencia das CCAA os principios xerais que van informar o proceder das institucións neste campo, aínda que logo, como é lóxico, cada órgano en particular tome as decisións que considere adecuadas para exercer esta nova lexitimación no seu territorio.

## **H.- Esixe a introducción dun novo procedemento no TGDC**

Calquera decisión de impugnación no territorio galego deberá contar coa aprobación do Pleno do TGDC. Isto implica unha modificación das NRI, que deberá incorporar os pasos a dar neste sentido.

A Disposición Adicional Novena sinala que a asistencia xurídica da CNC, consistente no asesoramento, representación e defensa en xuízo, levarase a cabo de conformidade coa Lei 52/1997, de 27 de novembro, de Asesoría Xurídica do Estado e Institucións Públicas.

Alén de examinar o grao de afectación da devandita Disposición Adicional Novena aos órganos galegos, conviría reflexionar debidamente e efectuar unha análise xurídica en profundidade sobre a forma e modo en que o TGDC podería levar adiante a impugnación de actos e disposicións a que se refire o artigo 13 LDC de modo coherente e razoablemente viable coa lexislación que regula os procedementos contencioso-administrativos.

## **I.- Ten consecuencias organizativas para o TGDC e o SGDC**

Desde o TGDC, conviría establecer mecanismos para efectuar un seguimento axeitado dos actos administrativos e das normas con rango inferior a Lei que emanan da Xunta de Galicia e dos entes locais para poder avalialos á luz dos seus efectos sobre a competencia.

Na actualidade, o TGDC recibe para informar numerosos proxectos de normas que elabora a Xunta de Galicia. Isto pode servir como punto de partida para desenvolver ese labor de control das actuacións públicas que potencia a nova LDC.

Ese seguimento dos actos e normas do goberno autonómico e dos concellos podería complementarse coas accións indicadas pola LDC no seu artigo 26.1 apartados c) e e). Esas competencias están referidas á CNC, e non aos órganos das CCAA, pero a súa sunción polo TGDC potenciaría considerablemente o seu labor neste campo e dotaría de maior contido práctico á capacidade de impugnación atribuída pola nova LDC.

### **J.- Proposta de cambio organizativo**

Para exercer cabalmente esta función de impugnación, suxírense as seguintes accións:

- Analizar coa CNC e os órganos de defensa da competencia de outras CCAA, o modo e forma en que se pretende desenvolver esta nova potestade institucional.
- Estudar desde o punto de vista xurídico a coherencia e viabilidade desta nova potestade e a través de qué canles específicas podería o TGDC desenvolvela.
- Arbitrar medios para efectuar un seguimento máis completo dos actos da Administración Autonómica e dos entes locais así como das normas con rango inferior a lei susceptibles de afectar á competencia efectiva nos mercados galegos.
- Avaliar a conveniencia de elaborar os informes e propostas sobre as actuacións das Administracións de ámbito galego a que se refiren, para a CNC, os apartados c) e e) do artigo 26.1 LDC.

## **XII.- TRANSPARENCIA E RESPONSABILIDADE SOCIAL**

### **A.- Modificacións introducidas pola LDC**

A nova Lei regula nos artigos 27 e 28 dous aspectos da máxima importancia dentro da tendencia xeral a aumentar a transparencia e responsabilidade social das institucións. Eses dous aspectos son a obriga de publicidade das actuacións da CNC e o control da mesma polo Parlamento.

No referente á publicidade, o artigo 27 establece que a CNC fará públicas todas as resolucións e acordos que se diten en aplicación da Lei. Serán públicos tamén a iniciación de expedientes de control de concentracións e os informes que se elaboren pola Comisión.

Respecto ao control parlamentario da CNC, o artigo 28 obriga á presentación da Memoria Anual de Actividades á Comisión de Economía e Facenda do Congreso dos Deputados. O presidente da CNC deberá comparecer ante esa mesma Comisión do Congreso para expoñer as liñas básicas da súa actuación e os plans e prioridades para o futuro, dentro da programación anual das actividades da CNC. Así mesmo, a CNC debe enviar á Comisión de Economía e Facenda do Congreso os seus informe anuais sobre a situación competitiva dos mercados e sobre a actuación do sector público, así como os informes sectoriais que aprobe en aplicación do previsto no artigo 26 da Lei.

Cómpre lembrar, ademais, a obriga do presidente da CNC e dos seus conselleiros de comparecer previamente ao seu nomeamento ante a Comisión de Economía e Facenda do Congreso dos Deputados.

## **B.- Artigos onde se recollen as modificacións**

Título III, capítulo I, sección 3ª, artigos 27 e 28.

Título II, capítulo II, sección 1ª, artigo 29.

## **C.- Comentario xeral sobre as modificacións**

A nova Lei efectúa un tratamento sistemático das obrigas de transparencia e responsabilidade social que debe cumprir a CNC, que mellora substancialmente as referencias escasas e dispersas que a este respecto se facían na Lei de Defensa da Competencia anterior.

## **D.- Cómo afecta ao TGDC e ao SGDC**

Tanto no referente ás obrigas de transparencia como as que recaen sobre o control parlamentario da CNC constitúen un importante referente para a actuación do TGDC, aínda que en xeral o Tribunal Galego non só comparte os principios expostos na nova Lei, senón que, ademais, na súa practica xa viña aplicando eses mesmos principios e as súas normas reguladoras xa recollían varios deles de forma explícita.

No referente á publicidade, o TGDC debe facer públicas todas as resolucións sancionadoras que, segundo o artigo 17 da Lei 6/2004, deben publicarse no Diario Oficial de Galicia.

No referente á publicidade dos informes que elabore ou encargue o TGDC, a Lei galega 6/2004 é menos explícita. Neste sentido, as novas obrigas da CNC para publicar os seus informes anuais sobre axudas públicas, sobre proxectos normativos ou actuacións do sector público constitúen novidades interesantes e un referente destacado para o Tribunal.

Respecto ao control parlamentario, o Tribunal xa tiña o mandato da súa lei de creación de remitir anualmente ao Parlamento Galego a memoria de actividades e un informe sobre a situación da competencia en Galicia, de modo que as disposicións neste sentido da nova LDC non supoñen ningunha novidade.

#### **E.- Supón ou non unha nova competencia para o TGDC**

Máis que novas competencias, as disposicións da nova Lei no tocante a transparencia e responsabilidade social supoñen un estímulo a incrementar aínda máis a publicidade de informes que elabora o Tribunal, aínda que, como xa se sinalou, na práctica o propio TGDC xa viña facendo públicos e rendendo contas ante o Parlamento dun xeito moi parecido ao que agora regula a Lei 15/2007.

#### **F.- Implica ou non a necesidade dun cambio normativo**

Na perspectiva dun cambio institucional, podería ser oportuno incorporar a obriga de que non só o presidente, senón tamén os demais membros do Pleno do TGDC teñan que efectuar unha comparecencia previa ante a Comisión de Economía do Parlamento Galego. A Lei 6/2004 non prevé esa comparecencia como requisito previo para ningún dos membros do Tribunal. Sen embargo, un cambio normativo posterior introducido pola Lei 4/2006 de 30 de xuño, de transparencia e de boas prácticas na Administración Pública galega, obriga á comparecencia previa ante a Comisión de Economía antes do nomeamento da presidenta ou presidente do TGDC.

**G.- Implica ou non unha nova forma de coordinación coa CNC, cos OOJJ, e cos OORR**

Sería convinte establecer unha coordinación axeitada coa CNC e os demais órganos de competencia das CCAA para establecer os estándares de publicación de informes sobre axudas públicas e os demais que se elaboren internamente.

**H.- Esixe a introdución dun novo procedemento no TGDC**

Conviría analizar a conveniencia de publicar os informes sobre proxectos normativos e os que se poidan elaborar sobre as actuacións do sector público en Galicia, así como os que se poidan preparar sobre axudas públicas concedidas na nosa Comunidade Autónoma.

**I.- Ten consecuencias organizativas para o TGDC e o SGDC**

En principio, non.

**J.- Proposta de cambio organizativo**

Considerar a publicación a través da páxina web do TGDC dos informes referidos no punto H.

### **XIII.- CONCLUSIÓNS E RESUMO DE PROPOSTAS**

Como se expón nas páxinas anteriores, a nova Lei de Defensa da Competencia introduce modificacións relevantes no sistema de defensa da competencia español. Como non podía ser de outra maneira, esas modificacións afectan de xeito notable aos órganos de defensa da competencia das CCAA e, entre eles, ao TGDC e ao SGDC.

A análise do presente informe centrouse na determinación dos efectos da nova LDC sobre o TGDC e o SGDC, efectos que en grande medida son extensibles a outros órganos de defensa da competencia de outras CCAA, de modo especial naqueles casos onde aínda se manteñan separadas institucionalmente as funcións de instrución e resolución, aínda que o grao de afectación concreto depende en boa medida das normas específicas de creación e funcionamento de cada órgano.

O estudo efectuado descansa sobre dúas premisas fundamentais. A primeira refírese ao modo en que se interpreta a Lei 15/2007 no tocante ás competencias recoñecidas aos órganos de defensa da competencia das CCAA. Neste sentido, a posición adoptada neste informe presupón que só se consideran atribuídas pola nova LDC aquelas competencias declaradas explicitamente pola Lei, de xeito que onde a nova LDC omite ou non fai referencia concreta aos órganos das CCAA enténdese que non se están atribuíndo novas funcións ou competencias. Esta interpretación resulta coherente coa práctica xurídica e coa marxe lóxica que deben ter os órganos lexisladores das distintas CCAA para regular o funcionamento dos seus propios órganos.

A segunda premisa refírese á interpretación literal da Disposición Adicional Oitava no sentido de que, tal como sinala esa Disposición, as referencias contidas na Lei 15/2007 á CNC e aos seus órganos de dirección e, por tanto, ao Consello e á

Dirección de Investigación, relativas a funcións, potestades administrativas e procedementos, enténdense tamén realizadas aos órganos de instrución e resolución correspondentes das CCAA con competencia na materia cando aquelas se refiran ás competencias correspondentes previstas no artigo 13 LDC. Dese xeito, e seguindo o teor literal desa Disposición Adicional, as funcións do Consello da CNC deben ser asumidas polos órganos de resolución das CCAA, é dicir, polo TGDC no noso caso, e as funcións da Dirección de Investigación polos órganos de instrución das CCAA, polo SGDC, no noso caso, en todo o referente á aplicación do artigo 13 mencionado, que é o que dota de competencias aos órganos de defensa da competencia das CCAA para a aplicación executiva dos artigos 1, 2 e 3 LDC e para a impugnación de actos das Administracións Públicas autonómicas ou locais de cada territorio e normas de rango inferior á lei que poidan obstaculizar a libre competencia nos seus respectivos ámbitos territoriais.

Sobre a base do anterior, pódense extraer as seguintes conclusións sobre os efectos da entrada en vigor da Lei 15/2007 sobre o TGDC e o SGDC.

#### **A. Consecuencias para o TGDC e o SGDC da entrada en vigor da Lei 15/2007**

##### **1.- Novo modelo institucional**

A nova LDC crea un órgano único encargado da defensa da competencia a nivel do Estado, integrando nel as funcións de instrución e resolución. Este novo modelo constitúe, sen dúbida, unha referencia de primeiro orden para as CCAA con competencia nesta materia.

Desde un punto de vista legal, non existe ningunha obriga para adaptarse a ese novo modelo institucional de organismo único. Porén, dado o novo marco instaurado a nivel do Estado, resulta desexable e aconsellable proceder á unificación dos órganos de defensa da competencia que, a nivel autonómico,

manteñan funcións e organización aínda separadas. O novo modelo institucional creado a nivel do Estado introduce novos procedementos cuxa operativa resulta máis eficaz actuando nun órgano único. Ademais, parece difícil que a nivel autonómico non se siga a mesma liña de reforzamento da independencia e eficacia institucional que se pretende conseguir coa creación dun órgano único.

Por tanto, sería lóxico e razoable, tanto desde o punto de vista xurídico como práctico, que se proceda ao cambio institucional, de maneira que o TGDC e o SGDC se integren nunha única institución de defensa da competencia en Galicia.

## 2.- Funcións de instrución e resolución: condutas prohibidas

A nova Lei 15/2007 non alterou a distribución de competencias entre o órgano estatal de defensa da competencia, a CNC, e os órganos de defensa da competencia das CCAA no referente á importante función de instrución e resolución de expedientes sancionadores por condutas anticompetitivas. Tampouco se modificou a Lei 1/2002, de Coordinación das Competencias do Estado e as CCAA en materia de Defensa da Competencia.

Os órganos de defensa da competencia das CCAA e, por tanto, o TGDC e o SDGC, teñen competencias executivas plenas para aplicar os artigos 1, 2 e 3 LDC, que se refiren, respectivamente, ás condutas colusorias, o abuso da posición de dominio e o falseamento da competencia por actos desleais, coas modificacións e cambios substantivos efectuados na Lei. Os puntos de conexión para o reparto de casos que deban ser obxecto de tratamento polo órgano estatal, a CNC, ou polos órganos das CCAA segue a ser o mesmo que existía antes da reforma da LDC e continuará a facerse seguindo o disposto na Lei 1/2002, de Coordinación, citada no parágrafo precedente.

A Lei 15/2007 introduce considerables novidades que afectan á forma e ao alcance en que se van aplicar os artigos 1, 2 e 3 LDC, e tamén ao reparto interno de competencias entre os órganos encargados da resolución e da instrución de expedientes das CCAA que están exercendo as súas competencias neste ámbito e, por tanto, aos dous órganos galegos de resolución e instrución, o TGDC e mais o SGDC. Neste sentido, cabe destacar as seguintes novas competencias para estes dous órganos:

1.- Corresponde ao TGDC e ao SGDC a aplicación executiva dos artigos 1, 2 e 3 LDC, con todos os cambios substantivos introducidos pola nova Lei no ámbito territorial de Galicia, de acordo aos puntos de conexión expresados na Lei 1/2007, de Coordinación. Entre eses cambios cabe destacar os seguintes, pola súa maior transcendencia ao nivel autonómico:

- A introdución do sistema de exención legal e a conseguinte eliminación das autorizacións singulares, e
- A aplicación da regra “de minimis” aos artigos 1, 2 e 3, e dicir, ás condutas colusorias, ao abuso da posición de dominio e aos casos de falseamento da competencia por actos de competencia desleal.

Eses dous cambios actuarán na dirección de reducir o número de casos tramitados nos órganos das CCAA, do mesmo modo que vai suceder a nivel de todo o Estado.

2.- O TGDC, e os demais órganos de resolución das CCAA, terán maior capacidade para impulsar a actuación de oficio na persecución e sanción de condutas anticompetitivas. De feito, en virtude do disposto no artigo 49 LDC, os órganos de resolución das CCAA, no noso caso o TGDC, adquiren plena capacidade para iniciar de oficio aqueles procedementos que consideren

xustificados á vista da existencia de indicios racionais de condutas prohibidas, sen que o órgano instrutor poda parar xa a tramitación e mesmo a incoación do expediente sen contar coa autorización do Tribunal, de maneira que, en definitiva, é este o órgano que en última instancia vai ter o control de todo o proceso.

Esta modificación entraña un cambio significativo con respecto á situación existente con anterioridade, onde a decisión para iniciar o procedemento estaba nas maos do Servizo, e o Tribunal limitábase a instar ao órgano instrutor a conveniencia de iniciar o procedemento, que podía decidir se, efectivamente, o iniciaba ou non.

A consecuencia é relevante para o TGDC porque agora vai poder decidir qué expedientes desexa abrir en relación con condutas sospeitosas de seren anticompetitivas. Iso implica unha maior responsabilidade e obriga a un seguimento detido dos distintos sectores da actividade económica galega xunto coa introdución de cambios organizativos internos para exercer cabalmente esta nova potestade. Por parte do Servizo, resulta imprescindible estar dotado dos medios humanos e materiais adecuados para dar resposta ás iniciativas do Tribunal.

3.- A nova LDC outorga maior capacidade aos órganos resolutorios e, por tanto, ao TGDC, sobre o procedemento na fase de instrución. Neste sentido, a tramitación dos expedientes, simplificada con respecto á LDC anterior, vai ser máis áxil e máis efectiva, con maiores garantías para os administrados e unha utilización mais eficiente dos recursos públicos.

4.- Os órganos galegos, en virtude da nova Lei, van ter maiores facultades para recabar información, realizar inspeccións e vixiar o cumprimento das leis e dos recursos, en aplicación do disposto nos artigo 39, 40 e 41 LDC. Isto vai potenciar a eficacia na aplicación dos artigos 1, 2 e 3 da Lei.

5.- De xeito xeral, o TGDC e o SGDC terán que aplicar o novo procedemento para a tramitación de expedientes contemplado na Lei 15/2007, tanto na súa parte común como no referente ao procedemento sancionador, segundo o establecido pola Lei no Título IV, Capítulos I e II. A aplicación dese procedemento incorpora varias novidades, entre as que cabe destacar.

- As modificacións introducidas no réxime de terminación convencional, nos termos indicados no artigo 52 LDC. De acordo á nosa Lei 6/2004, a decisión de terminación convencional correspóndelle ao SGDC, sen embargo, segundo a nova LDC, esa decisión corresponde ao TGDC<sup>4</sup>,

- A capacidade do TGDC, como órgano resolutorio, para impor condicións estruturais nas súas resolucións, de acordo co artigo 53.2 LDC,

- A aplicación por parte do TGDC de medidas cautelares do xeito indicado no artigo 54 LDC, e, por último, e certamente relevante para o TGDC,

- O novo reparto de funcións entre os órganos de instrución e de resolución das CCAA, e por tanto entre o SGDC e o TGDC, que afecta á iniciación de expedientes de oficio, antes mencionada, e tamén á nova capacidade dos órganos resolutorios para decidir sobre o arquivo e a non incoación dos expedientes, de acordo co disposto no artigo 49 LDC.

6.- O TGDC e o SGDC deben aplicar o novo réxime sancionador, coas modificacións recollidas na LDC.

---

<sup>4</sup> Isto plantea a cuestión de se é preciso ou non proceder a un cambio da Lei 6/2004. Véxase para maior detalle o indicado no apartado B seguinte.

7.- Ligado ao anterior, os órganos galegos deben poñer en marcha e aplicar o sistema de clemencia establecido nos artigos 65 e 66 da nova Lei, para a persecución de cárteles que poidan presentarse no ámbito territorial de Galicia, no caso, obviamente, de que restrinxan a súa actuación ao ámbito territorial de Galicia e non teñan incidencia supraautonómica.

Esta nova competencia deberá desempeñarse de acordo co que se dispoña nas normas de desenvolvemento da Lei 15 /2007 que se vaian establecendo a nivel estatal.

8.- No marco dos expedientes incoados por condutas restritivas en aplicación dos artigos 1 e 3 LDC, os órganos competentes das CCAA solicitarán aos órganos reguladores sectoriais a emisión de informe non vinculante, de acordo co disposto no artigo 17 LDC.

9.- No referente á aplicación da LDC polos órganos xurisdicionais, a nova Lei introduce a novidade de que os órganos das CCAA terán a posibilidade de intervir, sen ter a condición de parte, por propia iniciativa ou a instancia do órgano xudicial, mediante a achega de información ou presentación de observacións escritas ou orais sobre cuestións relativas á aplicación dos artigos 1 e 2 LDC.

Para iso, e de acordo co artigo 16, os órganos xurisdicionais comunicarán á CNC os autos de admisión a trámite das demandas e as sentenzas sobre procedementos relativos aos artigos 1 e 2 LDC e 81 e 82 TR. O mesmo artigo indica que a CNC habilitará mecanismos de información para comunicar estas sentenzas ás CCAA. Aínda que non se mencionan os autos, cabe supoñer que os órganos das CCAA tamén recibirán información sobre eles.

10.- Cabe considerar tamén, finalmente, a posibilidade da aplicación do artigo 6 LDC polos órganos de defensa da competencia das CCAA. Ese artigo sinala que

a CNC poderá declarar, previo informe do Consello de Defensa da Competencia, que o artigo 1 non é aplicable a un acordo, decisión ou práctica, ben porque non se reúnan as condicións do apartado 1 ou ben porque non se reúnan as condicións do apartado 3 dese artigo.

Os órganos das CCAA poden participar nesa decisión a través do Consello de Defensa da Competencia, pero pode considerarse tamén a posibilidade de que eles mesmos poidan declarar a inaplicabilidade en determinadas circunstancias. A redacción do artigo 6 non se opón a esta interpretación, que resulta confirmada se se considera aplicable neste ámbito o indicado na Disposición Adicional Oitava.

11.- Por último, para a aplicación en xeral da Lei, pero máis especificamente para o cumprimento do disposto en referencia aos artigos 1, 2 e 3, será preciso reforzar a cooperación coa CNC, cos demais órganos das CCAA, cos órganos xurisdiccionais e cos reguladores sectoriais, de acordo cos mecanismos que se prevén na Lei; tendo en conta, ademais, que a CNC poderá solicitar a cooperación dos órganos das CCAA na vixilancia e cumprimento das obrigas previstas na LDC e nas súas normas de desenvolvemento así como das resolucións e acordos que se adopten en aplicación da mesma, de acordo ao disposto no artigo 41.1 LDC .

As consecuencias prácticas para o TGDC desas novas responsabilidades derivadas da entrada en vigor da Lei 15/2007 son múltiples. Entre as máis destacadas poden mencionarse a modificación das súas Normas Réxime Interno, que deben incluír o novo reparto de funcións entre o TGDC e o SGDC no procedemento sancionador, e o establecemento dos cambios organizativos necesarios para fortalecer a actuación de oficio, poñer en marcha o sistema de clemencia e estar preparados para aportar información e posibles observacións aos Xulgados do Mercantil, no caso de que se inicien expedientes nesa orde

xurisdiccional. No apartado C, máis adiante, preséntanse as propostas de pasos a dar para asumir e levar adiante estas novas responsabilidades.

### 3.- Funcións de instrución e resolución: control de concentracións económicas

A nova Lei tampouco altera neste ámbito o reparto esencial de competencias entre a CNC e os órganos de defensa da competencia das CCAA. O control de operacións de concentración económica segue sendo responsabilidade exclusiva dos órganos de defensa da competencia do Estado. A nova Lei reforza o papel da CNC e, por tanto, a relevancia dos criterios de competencia, en detrimento da ampla autonomía que antes tiña o poder executivo, a través do Ministro de Economía e Facenda e o Consello de Ministros.

A novidade principal no referente as CCAA é que a Dirección de Investigación pedirá informe preceptivo, non vinculante, á Comunidade Autónoma afectada cando unha operación de concentración incida de xeito significativo no territorio desa Comunidade Autónoma, informe que deberá ser emitido no prazo de vinte días. A Lei, no artigo 58, que establece a obriga de petición deste informe, non sinala qué órgano é o responsable de emitilo por parte da Comunidade Autónoma. No caso de Galicia é o TGDC o responsable, de acordo ao disposto no artigo 3.3. b) da Lei 6/2004, polo que non existen dúbidas ao respecto.

Aínda que está claro que de acordo á Lei 6/2004, a responsabilidade da emisión do informe sobre concentracións recae sobre o TGDC, cabe plantear se debe ser o Tribunal, e non o Servizo, quen se encargue de emitir este informe, dada a función resolutoria soberana de aquel na orde administrativa dentro do seu ámbito territorial.

Outra cuestión importante que se plantea en relación coa obriga de emitir este informe, para o TGDC e para o resto de órganos das CCAA, é a necesidade de

contar con información adecuada para poder elaboralo. O artigo 58 só sinala que a DI enviará a nota sucinta e a copia da notificación presentada. Dado que este informe se solicita á Comunidade Autónoma na segunda fase do procedemento de control de concentracións, ó lóxico sería que a DI remitira os informe internos e demais información de que dispoña, a fin de facer viable a tarefa dos órganos autonómicos.

#### 4.- Funcións de control de axudas públicas

Neste campo, xunto coas novidades introducidas para a CNC, a Lei 15/2007, no artigo 11.5, establece a posibilidade de que os órganos das CCAA emitan informe ou informes sobre as axudas públicas concedidas polas Administracións autonómicas e locais nos seus territorios respectivos aos efectos indicados no apartado 1 do mesmo artigo 11. Eses informes incluíranse no informe anual que a CNC debe elaborar sobre as axudas públicas en España.

A CNC debe habilitar mecanismos para que as CCAA reciban a información que, á súa vez, a ela lle remita o órgano responsable da notificación á Comisión Europea, en aplicación do sinalado no apartado 3 do artigo 11.

O TGDC xa tiña competencias neste campo, se ben a súa potestade para elaborar informes está orientada aos proxectos de axudas e non ás axudas xa concedidas, polo que esta nova competencia pode servir de complemento e reforzo da actividade do Tribunal.

Cómpre destacar que a nova LDC dispón que os informes das CCAA recaian só sobre axudas públicas das autoridades autonómicas e locais e non das axudas estatais que se concedan a cada Comunidade Autónoma. Iso deixa fora unha parte interesante e significativa das axudas públicas, que poden ter efectos notables económicos.

#### 5.- Función de arbitraje

A nova Lei non establece novas competencias para as CCAA neste campo, pero sí para a CNC. O TGDC xa tiña competencias outorgadas pola súa lei de creación, pero restrinxidas ás arbitaxes que lle encomendaran as leis. Na nova Lei 15/2007, a CNC poderá realizar as arbitaxes que soliciten os operadores económicos en aplicación da Lei 60/ 2003, de Arbitraje.

Conviría estudar a posible ampliación de competencias do TGDC para incorporar a facultade para ditar arbitaxes a petición de particulares.

#### 6.- Función consultiva

O TGDC carece de mandato legal expreso para emitir informes ou dictames a petición de órganos ou institucións públicas e privadas, tal como establece a nova Lei 15/2007 para a CNC, no seu artigo 25. Polo demais, as funcións consultivas recoñecidas pola nova Lei á CNC son practicamente as mesmas que xa ten na actualidade o TGDC en virtude das súas normas reguladoras.

#### 7.- Función de promoción da competencia

O TGDC ten xa recoñecidas funcións de promoción da competencia de acordo co establecido no Decreto 20/2005, de Desenvolvemento da Lei 6/2004. A nova Lei 15/2007 non outorga novas competencias neste campo de actuación aos órganos das CCAA, pero pode considerarse como un punto de referencia importante para orientar e precisar o traballo do TGDC ao respecto e tamén como fonte de inspiración para unha futura atribución explícita de novas competencias a este órgano.

Desde logo, está claro que o TGDC pode desenvolver, ao abeiro do disposto no Decreto 20/2005, as actividades de realización de estudos e traballos de investigación en materia de competencia, así como os estudos sectoriais pertinentes acompañados das correspondentes propostas de liberalización, desregulación ou modificación normativa, que son as actividades de promoción indicadas nos apartados a) e b) do artigo 26.1 LDC.

Alén do anterior, conviría reflexionar sobre a conveniencia de que o TGDC realice as actividades de promoción que aparecen nos apartados c), e) e f) do artigo 26, que se refiren ao seguimento e control das actuación públicas e das normas que emanen dos poderes públicos, no ámbito do seu territorio, así como á proposta de cambios normativos para facilitar unha maior competencia, e ao asesoramento ao poder executivo na definición da política de defensa da competencia. No seu caso, debería avaliarse se resulta oportuno ampliar neste campo as competencias do TGDC de xeito formal, mediante unha reforma ou modificación normativa.

#### 8.- Función de harmonización e coordinación

A nova Lei establece principios louvables de harmonización e coordinación entre a CNC e os órganos de defensa da competencia das CCAA e, tamén, entre estes e os órganos xurisdiccionais e os órganos reguladores. Desde logo, a aplicación da Lei nos seus diversos rexistros, vai esixir unha ampliación da coordinación practicada ata agora entre a CNC e os órganos das CCAA.

Outra novidade que introduce a Lei é a posibilidade de que a CNC solicite a colaboración dos órganos das CCAA para vixiar o cumprimento dos acordos e resolucións que se dicten en aplicación da propia Lei.

#### 9.- Función de representación internacional

A Lei 15/2007 só establece que a CNC será o órgano de apoio do Ministerio de Economía e Facenda na representación internacional de España en materia de competencia. Os órganos das CCAA carecen neste momento de competencias neste sentido, pero sería interesante recibir información sobre asuntos tratados, que non sexan confidenciais, en certos foros aos que non asisten os órganos autonómicos na actualidade. Tamén sería interesante participar en algúns deses foros internacionais onde se traten asuntos que afecten de modo directo a unha Comunidade Autónoma ou que sexan de especial interese para o traballo que desenvolven os órganos de defensa da competencia, como sucede xa noutras áreas da Administración Pública.

#### 10.- Impugnación de actos das Administracións Públicas e normas legais

Tratase dunha nova competencia atribuída pola Lei 15/2007 a todos os órganos competentes das CCAA.

Para que sexa realmente aplicable, debería facerse un estudo sobre a forma e modo en que se pode exercer a impugnación ante a xurisdicción ordinaria e qué posibilidades tería de prosperar esa impugnación, feita presumiblemente sobre unha suposta violación da LDC mediante actos ou disposicións legais, en principio non tipificada nos artigos 1, 2 e 3 ou en calquera outro da LDC.

En todo caso, esta potestade debería estar avalada, en caso de exercerse, dun seguimento previo das actuacións das Administracións Públicas, nos respectivos ámbitos territoriais, o que obriga á dotación de medios humanos e materiais para tal fin, así como a dispoñibilidade de información suficiente á disposición do órgano que realice ese seguimento.

## 11.- Transparencia e responsabilidade social

O TGDC e o SGDC debe seguir as normas de transparencia indicadas no artigo 28 LDC, que se refiren, sobre todo, á publicidade das actuacións do Tribunal e do Servizo. O artigo 28 non se refire aos órganos das CCAA, pero esas obrigas recaen tamén sobre eses órganos en virtude da Disposición Adicional Oitava e porque establecen o estándar de transparencia mínima que deben aplicar todos os órganos de defensa da competencia.

No referente ás normas de responsabilidade social, na medida en que se trata de obrigas en relación co Ministerio de Economía e Facenda e co Parlamento, parece lóxico que sexan determinadas para cada órgano das CCAA polas súas respectivas normas de funcionamento. O TGDC xa ten diversas obrigas de informe ao Parlamento galego, en xeral semellantes ás establecidas para a CNC.

### **B.- Necesidade de modificación das normas que regulan o TGDC e o SGDC**

Nunha perspectiva de medio prazo, se se leva adiante a adaptación dos órganos de defensa da competencia galegos ao modelo institucional establecido a nivel estatal pola nova LDC, sería necesario promulgar unha nova norma que substitúa á Lei 6/2004, que recolla todos os aspectos relativos a fusión do Tribunal e o Servizo así como o seu funcionamento, incorporando, ademais, competencias reforzadas nos ámbitos que determina para a CNC a Lei 15/2007.

De modo inmediato, dada a entrada en vigor da Lei 15/2007 o pasado 1 de setembro, compre plantear se é preciso introducir algunhas modificacións nas normas que regulan actualmente o funcionamento do TGDC e do SGDC, nomeadamente, a Lei 6/ 2004, de 12 de xullo, Reguladora dos órganos de defensa da competencia da Comunidade Autónoma de Galicia, e o Decreto 20/2005, de 3 de febreiro, de Desenvolvemento da Lei anterior, a efectos de

continúaren eses órganos as súas actividades e aplicar debidamente a nova LDC en Galicia.

A conclusión principal do estudo precedente a este respecto é que non é necesaria ningunha modificación substancial das normas referidas, con excepción do posible cambio puntual para adaptar á nova Lei 15/2007 o apartado e) do artigo 12 da Lei 6/2004. Ese apartado sinala que é o SGDC o órgano encargado de decidir sobre a terminación convencional dos expedientes sancionadores, en oposición ao disposto pola nova LDC que establece que será o TGDC.

Alén do anterior, debería avaliarse se, coa finalidade de dar forma legal ás novas competencias recoñecidas na Lei 15/2002 á CNC, resulta conveniente modificar algúns outros puntos das normas reguladoras dos órganos de defensa da competencia galegos. Algunhas desas áreas poderían ser as seguintes:

- Na función de arbitraje: incorporación á norma galega da posible solicitude de arbitraje polos operadores económicos, ampliando a actual competencia neste sentido que se encontra limitada aos actos de arbitraje que lle encomenden as leis.
- Nas funcións consultivas: Posible incorporación da obriga de emitir informes ou ditames en materia de competencia a petición de institucións públicas e privadas, tal como determina a Lei 15/2007 para a CNC no artigo 25.
- Na función de promoción: Incluír como mandato explícito para o TGDC a realización das actividades recoñecidas á CNC nos artigo 26.1 apartados c), e) e f), no ámbito territorial de Galicia, e establecer a obriga de colaboración das Administracións Públicas autonómica e locais, así como das empresas e demais entidades privadas, en relación coa función de promoción.

Naturalmente, estas modificacións poderían introducirse no momento en que se faga a reforma legal para crear un único órgano de defensa da competencia, en lugar de proceder de inmediato con elas. A decisión a respecto debe ter en conta, fundamentalmente, aparte das consideracións técnica e funcionais, un factor de oportunidade político-legal.

### **C. Proposta de accións**

Á luz das conclusións anteriores, propóñense os seguintes pasos a dar para asumir plenamente as novas competencias e funcións atribuídas pola nova LDC e para conseguir a maior eficacia posible no traballo do TGDC:

- 1.- Informar á Xunta de Galicia, a través do Conselleiro de Economía e Facenda, e ao Parlamento, cando sexa oportuno, dos cambios introducidos pola LDC e as novas competencias que ten o TGDC. Solicitar un incremento substancial dos recursos humanos e materiais do SGDC ante a perspectiva do incremento notable de actividade que se espera pola aplicación da nova LDC.
- 2.- Reformar as nosas normas de réxime interior do TGDC de acordo aos cambios introducidos na nova LDC.
- 3.- Establecer os novos procedemento a seguir co SGDC (que poderían incluírse nas normas NRI) sobre a base dunha reunión de coordinación co SGDC.
- 4.- Arbitrar medios para potenciar a detección de condutas prohibidas pola LDC a fin de estimular a actuación de oficio do TGDC e a súa comunicación ao SGDC.

5.- Establecer a forma concreta en que operará o sistema de clemencia, tendo en conta o que se dispoña nas normas de desenvolvemento da Lei 15/2007.

6.- Avaliar a posibilidade de potenciar a análise económica no tratamento de estudos e expedientes, tal como se prevé que vai facer a CNC.

7.- Impulsar, na parte que corresponda ao TGDC, os mecanismos de coordinación coa CNC, os órganos reguladores e os órganos xurisdicionais. Avaliar a oportunidade de manter unha entrevista cos titulares dos Xulgados responsables de aplicar os artigos 1 e 2 LDC en Galicia.

8.- Establecer un protocolo, que permita responder en prazo e forma á eventual petición por parte da Dirección de Investigación da CNC do informe sobre concentracións que afecten de forma significativa a Galicia, a que se refire o artigo 58 LDC. A este respecto conviría determinar a información que se considera necesaria para poder emitir debidamente ese informe, alén do disposto no referido artigo 58. Sería oportuno tratar de obter esa información da CNC de xeito coordinado e coherente co resto de peticións que podan efectuar neste sentido os órganos de defensa da competencia das demais CCAA.

9.- Na perspectiva da aplicación da capacidade recoñecida pola nova LDC para impugnar actos das Administracións Públicas autonómicas e locais e normas con rango inferior a lei que poidan obstaculizar a competencia en Galicia, establecer mecanismos de seguimento das actuacións públicas da Xunta de Galicia e dos entes locais galegos.

10.- En liña co anterior, arbitrar os mecanismos necesarios para emitir o informe anual sobre axudas públicas en Galicia, en aplicación do disposto ao respecto na nova LDC.

11.- Avaliar a posibilidade de comezar a desenvolver as accións de promoción da competencia –que están propiamente no campo do control das actuacións públicas- que recoñece para a CNC a nova Lei 15/2007 pero que non están contempladas na Lei 6/2004. Reflexionar sobre a conveniencia de promover cambios normativos que incorporen esas funcións. No seu caso, arbitrar medios para desenvolver as tarefas referidas nos apartados c), e) e f) do artigo 26.1 LDC.

12.- Avaliar se conviría trasladar ao SGDC as dúas funcións seguintes: Informe sobre concentracións e informe sobre condutas restritivas a petición da CNC.

13.- Efectuar á CNC unha proposta de participación en actividades internacionais, en colaboración con outros órganos de defensa da competencia autonómicos.

15.- No momento que se estime adecuado, trasladar á Xunta de Galicia e aos partidos políticos con representación no Parlamento a conveniencia de efectuar a reforma institucional dos órganos galegos de defensa da competencia de cara á homologación co modelo creado pola nova LDC a nivel do Estado.

#### **D.- Coordinación coa CNC e outras CCAA**

Para completar a análise sobre cómo afecta a nova LDC aos órganos de defensa da competencia das CCAA e co obxecto de lograr unha aplicación da Lei o mais coherente e efectiva posible desde estes primeiros momentos, tras a súa entrada en vigor o pasado 1 de setembro, compre desenvolver un diálogo construtivo coa

CNC e os órganos das demais CCAA arredor dos puntos que figuran a continuación. Ese diálogo podería servir de base para aclarar aspectos concretos da Lei que podan suscitar dúbidas sobre cómo poden verse afectados os órganos autonómicos e para coordinar posicións de cara a un traballo máis efectivo no intercambio de información entre eses órganos.

Os puntos a tratar serían os seguintes:

- 1.- Coñecer as distintas posicións das autoridades autonómicas sobre a eventual adaptación ao modelo institucional que establece a nova LDC, coa integración nun único órgano das funcións de instrución e resolución.
- 2.- Intercambiar opinións sobre cómo debe interpretarse a Disposición Adicional Oitava da Lei 15/2007 e cómo afecta esa Disposición ás funcións dos órganos autonómicos e ao reparto interno de competencias entre os órganos de instrución e resolución de cada CCAA.
- 3.- Establecer liñas de comunicación e, a ser posible, de coordinación nas actuacións de oficio dos distintos órganos de defensa da competencia, por exemplo, informando a cada un dos demais órganos sobre ás iniciativas que tome ou pretende tomar cada institución, a fin de evitar duplicidades e solapamentos indebidos.
- 4.- Determinar o modo en que se pretende aplicar o sistema de clemencia, tendo en conta o que se dispoña no Regulamento de Defensa da Competencia.
- 5.- Intercambiar opinións sobre cómo debe interpretarse o artigo 6 LDC, no sentido de se os órganos das CCAA poden de feito declarar a inaplicabilidade dos artigos 1, 2 e 3 LDC, seguindo o procedemento sinalado nese artigo 6.

6.- Qué mecanismos concretos se desenvolverán para colaborar cos órganos xurisdicionais e para coordinarse cos órganos reguladores, aos que se refiren os artigos 16 e 17 LDC.

7.- Avaliación sobre a información que se considera necesaria para poder emitir de modo cabal e debidamente fundamentado o informe sobre operacións de concentración que solicitará de modo preceptivo, pero non vinculante, a Dirección de Investigación á unha Comunidade Autónoma cando esa concentración incida de modo significativo sobre ela, que conta con vinte días de prazo para ser emitido. O artigo 58.1, parágrafo segundo, indica que a Dirección de Investigación deberá remitir a esa Comunidade Autónoma só a nota sucinta e a copia da notificación presentada.

8.- Análise do disposto no artigo 11.5 LDC sobre o informe ou informes que os órganos autonómicos poderán emitir sobre as axudas públicas concedidas no seu territorio polas Administracións autonómica e locais. Avaliación da exclusión das axudas estatais concedidas dentro das CCAA. Obtención e reparto de información sobre as diferentes axudas, de acordo ao que se contempla na Lei 15/2007 e no Regulamento de Defensa da Competencia (actuais artigos 6 e 7).

9.- Posta en común das accións de promoción que efectúan na actualidade os órganos autonómicos e avaliación dos efectos posibles da nova LDC sobre esas actividades. Posible coordinación coa CNC e entre os órganos das CCAA de cara a realización de estudos xerais e sectoriais e investigacións sobre diversos aspectos en materia de competencia. Posible extensión aos órganos das CCAA das competencias recoñecidas á CNC nos apartados c), e) e f) do artigo 26.1, nos seus respectivos ámbitos territoriais.

10.- Análise da forma e modo en que se pode exercer a nova potestade establecida pola LDC para a impugnación de actos das Administracións Públicas

e normas con rango inferior a Lei, que obstaculizan a competencia efectiva nos mercados. Consideración da posibilidade de establecer mecanismos de coordinación neste ámbito.

11.- Coordinación a efectos de conseguir unha aplicación coherente da nova Lei, baixo o liderado da CNC, e formas concertas en que pode plasmarse a petición de colaboración da CNC aos órganos autonómicos na vixilancia e cumprimento das obrigas, resolucións e acordos, a que se refire o artigo 41.1 LDC.

12.- Intercambio de puntos de vista sobre as funcións de representación internacional da CNC e posibilidade de os órganos autonómicos recibiren información sobre asuntos non confidenciais, e sobre a eventual participación deses órganos en foros internacionais nos que se traten asuntos de especial interese para eles, seguindo a práctica instaurada noutros ámbitos da Administración.

## **E. Proposta de estudo xurídico**

Unha última conclusión deste Informe é que conviría afondar, mediante un estudo xurídico detido, en varias das cuestións nel planteadas. En particular, sería conveniente analizar os aspectos que se mencionan a continuación.

### **1.- Recoñecemento de novas competencias**

Habería que determinar se todas as competencias conferidas pola Lei 15/2007 á CNC poden entenderse atribuídas de modo xenérico aos órganos das CCAA ou se, polo contrario, tal como se argumenta neste informe, só deben entenderse atribuídas a eses órganos aquelas competencias explicitamente recoñecidas para elas na LDC, de modo que os citados órganos autonómicos non recibirían a través da LDC novas competencias en materia de informes consultivos,

promoción da competencia e representación internacional, así como no resto de actividades e funcións atribuídas pola Lei 15/2007 á CNC, agás aquelas que a propia Lei sinala concretamente para os órganos das CCAA e do modo nela indicado.

## 2.- Pertinencia de modificacións normativas

Estudar se resulta preciso introducir algún cambio nas normas de creación do TGDC e o SGDC para adaptalas á nova LDC, con referencia, entre outros asuntos, ao novo procedemento establecido pola LDC e a potestade para decidir sobre á terminación convencional nos procedementos sancionadores por condutas restritivas, así como sobre a posibilidade de que os órganos de defensa da competencia das CCAA poidan efectuar a declaración de incompatibilidade do artigo 1 LDC, segundo o contemplado no artigo 6 LDC.

## 3.- Capacidade para impugnar

Analizar o fundamento legal e o procedemento para a impugnación de actos da Administración Pública e normas con rango inferior a lei dos que se deriven obstáculos ao mantemento dunha competencia efectiva dos mercados, de acordo ao establecido no artigo 13 e na DA Novena da LDC.

## 4.- Control de concentracións

Estudar a coherencia e virtualidade das disposicións da Lei 6/2004, no seu artigo 3.3 apartados c) e d) coa nova Lei 15/2007.

### 5.- Axudas públicas

Dado que a nova facultade para emitir informe ou informes por parte dos órganos das CCAA sobre axudas públicas concedidas no seu territorio, recoñecida no artigo 11.5 LDC, supón unha nova competencia para o TGDC, que só tiña asignada a función de emitir informe facultativo e non vinculante para proxectos de axudas, examinar se deben emitirse eses informes tendo como referencia todo o disposto no artigo 11.1 ou só o primeiro paragrafo do mesmo.

### 6.- Arbitraje

Avaliar se resulta extensible aos órganos de defensa da competencia das CCAA a posibilidade de que soliciten a súa arbitraje os operadores económicos, en aplicación da Lei 60/2003, de 23 de decembro, de Arbitraje, tal como recoñece á CNC a Lei 15/2007 no seu artigo 24.

Avaliar igualmente a oportunidade, desde o punto de vista xurídico, de incorporar esa posibilidade na norma reguladora do TGDC.

### 7.- Competencias consultivas

Aclarar se pode extrapolarse ao TGDC a posibilidade de que os distintos órganos ou entidades públicas ou privadas do seu ámbito territorial poidan solicitar ao Tribunal informes sobre asuntos relativos á defensa da competencia, ou debe seguir o TGDC o disposto estritamente na súa Lei de creación, que non contempla a posibilidade de realización de informes a petición de entidades públicas ou privadas.

## 8.- Reforma institucional

En primeiro lugar, conviría analizar desde o punto de vista xurídico, a conveniencia de proceder á reforma do modelo institucional dos órganos galegos de defensa da competencia, por razóns de simplicidade, eficacia administrativa, coherencia legal e demais consideracións de carácter xurídico (non sobre a conveniencia política, aspectos funcionais ou prácticos, e outros aspectos que poidan ser estudados dende outras perspectivas distintas da xurídica).

En segundo lugar, no caso de que se procedese á reforma do modelo institucional en Galicia, avaliar á luz do establecido na nova LDC, os seguintes aspectos:

- Conviría facer esa reforma por medio dunha modificación das normas que actualmente regulan os órganos de defensa da competencia galegos ou sería preferible promulgar unha nova lei.
- Aspectos institucionais que debería ter en conta esa reforma,
- Novas funcións que sería aconsellable incorporar na reforma,
- Aspectos procedimentais que conviría incorporar, se é o caso, na nova norma legal que regule o funcionamento da nova institución galega.