

**RESOLUCIÓN DE ARCHIVO (Expte. RA-1/2007, TRANSPORTE PORTO DE VIGO).**

**Pleno**

Sres.:

D. José Antonio Varela González, Presidente

D. Fernando Varela Carid, Vogal

D. Alfonso Vez Pazos, Vogal

En Santiago de Compostela, a 3 de decembro de 2007

O Pleno do Tribunal Galego de Defensa da Competencia (TGDC), coa composición indicada máis arriba e sendo Relator don José Antonio Varela González, presidente, ditou a seguinte Resolución no expediente RA-1/2007, Transporte Porto de Vigo, 2/2007 do Servizo Galego de Defensa da Competencia (SGDC), tras examinar a proposta de arquivo efectuada polo SGDC en data 15 de outubro de 2007, das actuacións iniciadas en virtude da denuncia presentada pola AIE ATC Porto de Vigo, contra Transportes García Basadre, S. L, por presunta infracción da Lei 16/1989, do 17 de xullo, de defensa da competencia (en diante LDC 1989).

**ANTECEDENTES DE FEITO**

- 1.- Con data 20 de abril de 2007 recibíuse no TGDC escrito de denuncia presentado por don J. G. C., en nome e representación da AIE ATC Porto de Vigo, contra Transportes García Basadre, S. L, por presunta infracción da Lei 16/1989, do 17 de xullo, de defensa da competencia, que foi remitido ao SGDC con data 23 de abril de 2007, por ser o órgano ao que corresponde a instrución das denuncias. Na citada denuncia se cualificaba como desleal a conduta desenvolvida pola empresa Transportes García Basadre, S. L, por vulneración da normativa sobre pesos no transporte de contedores. O mesmo escrito de denuncia foi presentado pola denunciante no Rexistro Único do Edificio Administrativo de Vigo, que foi remitido ao SGDC en data 2 de maio de 2007, e que tivo entrada no citado SGDC o 7 de maio de 2007.

- 2.- Con data 23 de abril de 2007 tivo entrada no SGDC a denuncia presentada no TGDC, por don J. G. C., en nome e representación da AIE ATC Porto de Vigo, contra Transportes García Basadre, S. L, por presunta infracción da Lei 16/1989, do 17 de xullo, de defensa da competencia.
- 3.- Ao abeiro do disposto no artigo 36.3 da Lei 16/1989, do 17 de xullo, de defensa da competencia, o SGDC decidiu iniciar unha información reservada, co obxecto de coñecer da posible existencia de indicios de condutas prohibidas pola citada LDC.
- 4.- Con data 7 de maio de 2007, o SGDC dirixiuse á Dirección Xeral de Transportes, da Consellería de Política Territorial, Obras Públicas e Transportes, da Xunta de Galicia, á denunciada, e á denunciante, á que se lle solicitou documentación complementaria da súa denuncia.
- 5.- Ao non se obter resposta da denunciante, con data 21 de maio de 2007, o SGDC reiteroulle a solicitude de documentación complementaria, que lle foi notificada o 28 de maio de 2007. Non se recibiu resposta algunha ao requirimento.
- 6.- Con data 23 de maio de 2007, o SGDC deu traslado da denuncia á Dirección Xeral de Defensa da Competencia, do Ministerio de Economía e Facenda, en cumprimento do establecido no artigo 2.1 da Lei 1/2002, do 21 de febreiro, de coordinación das competencias entre o Estado e as Comunidades Autónomas en materia de defensa da competencia.
- 7.- Con data 15 de xuño de 2007 (entrada no SGDC o 25 de xuño), a Dirección Xeral de Defensa da Competencia, do Ministerio de Economía e Facenda, respondeu ao SGDC solicitando que o mesmo requirise á denunciante unha serie de datos para poder decidir sobre a competencia para coñecer do asunto.
- 8.- Con data 21 de xuño de 2007, a representación da empresa denunciada remitiu diversa documentación, complementando a entregada persoalmente nunha entrevista mantida co SGDC. Xunto con diversa documentación da sociedade, a denunciada aportou copias de diversas autorizacións que obtivera da Xefatura Provincial de Tráfico da Coruña, con carácter complementario de posta en circulación para os seus vehículos, que ampararían os transportes efectuados, o resumo das pesadas que fai cada empresa de contedores do Porto de Vigo na báscula que se atopa dentro do mesmo recinto portuario, da que é concesionaria Sales del Sur, S.A. por concesión da Autoridade Portuaria do Porto de Vigo, así como o listado dos

contedores da súa empresa, que tiñan peso de máis, e que por iso se levaran a Progeco, para sacarles sobrepeso, constando os selos da citada Progeco das ditas operacións.

- 9.- Con data 27 de xuño de 2007, o SGDC remite novo escrito á denunciante solicitando nova información, que foi devolta polo Servizo de Correos por “Ausente reparto”, con data 29 de xullo de 2007.
- 10.- Con data 23 de xullo de 2007, o SGDC reiterou novamente a súa solicitude á denunciante, que foi devolta polo Servizo de Correos por “Ausente reparto”, con data 24 de xullo de 2007, a pesares de comprobarse a exactitude da dirección á que se remitira.
- 11.- Á vista da imposibilidade de notificación persoal a denunciante requiríndolle a documentación complementaria, con data 28 de agosto de 2007 publicouse no DOG nº 166, o Anuncio do 24 de agosto de 2007, do SGDC, no que se reitera a petición da citada información complementaria, ao abeiro do disposto no artigo 59.4 da Lei 30/1992, do 26 de novembro, de réxime xurídico das Administracións Públicas e do procedementos administrativo común, advertíndolle do posible arquivo das actuacións en caso de non obter resposta.
- 12.- Transcorrido o prazo concedido ao efecto sen terse recibido documentación algunha da denunciante, con data 18 de setembro de 2007, o SGDC dirixiuse á Dirección Xeral de Defensa da Competencia, do Ministerio de Economía e Facenda, a que traslaza a imposibilidade de obter máis información por parte da denunciante e a conveniencia de proceder ao arquivo da denuncia presentada, en virtude do disposto no artigo 49.3 da Lei 15/2007, do 3 de xullo, de defensa da competencia, por desistimento da denunciante, ao abeiro do disposto nos artigos 90 e 91 da Lei 30/1992, do 26 de novembro, de réxime xurídico das Administracións Públicas e do procedemento administrativo común, por entender, así mesmo, que non consta a existencia de terceiros interesados, nin afectación do interese xeral.
- 13.- Con data 11 de outubro de 2007 tivo entrada no rexistro Xeral da Consellería de Economía e Facenda, escrito da Dirección Xeral de Defensa da Competencia, do Ministerio de Economía e Facenda, na que comunica que comparte o criterio do SGDC.
- 14.- Con data 16 de outubro de 2007, tivo entrada no TGDC a proposta de arquivo formulada polo SGDC, ao abeiro do disposto no artigo 49.3 da Lei 15/2007, do 3 de xullo, de defensa da competencia, en aplicación do

establecido nos artigos 90 e 91 da Lei 30/1992, do 26 de novembro, de réxime xurídico das Administracións Públicas e do procedemento administrativo común.

- 15.- O Pleno do TGDC deliberou e fallou sobre a citada proposta, na súa reunión celebrada o 8 de novembro de 2007.

### **FUNDAMENTOS DE DEREITO**

**PRIMEIRO.-** A presente resolución dítase ao abeiro do disposto na Lei 15/2007, do 3 de xullo, de defensa da competencia, ao tratarse dun expediente que non foi incoado con anterioridade a súa entrada en vigor, conforme ao disposto no apartado 1º da Disposición transitoria primeira, da citada Lei 15/2007.

**SEGUNDO.-** No artigo 49.3 da Lei 15/2007, establécese que “O Consello da Comisión Nacional da Competencia, por proposta da Dirección de Investigación, poderá acordar non incoar os procedementos derivados da presunta realización das condutas prohibidas polos artigos 1, 2 e 3 desta Lei e o arquivo das actuacións cando considere que non hai indicios de infracción da Lei.”

**TERCEIRO.-** Na Disposición adicional oitava da Lei 15/2007 establécese que “As referencias contidas nesta Lei á Comisión Nacional da Competencia e aos seus órganos de dirección relativas a funcións, potestades administrativas e procedementos, entenderanse tamén realizadas aos órganos de instrución e resolución correspondentes das comunidades autónomas con competencia na materia cando as mesmas se refiran ás competencias correspondentes previstas no artigo 13 desta Lei.”

**CUARTO.-** Segundo o artigo 45 da Lei 15/2007, do 3 de xullo, “os procedementos administrativos en materia de defensa da competencia rexeranse polo disposto nesta lei e a súa normativa de desenvolvemento e, supletoriamente, pola Lei 30/1992, do 26 de novembro, de réxime xurídico das Administracións Públicas e do procedemento administrativo común, sen prexuízo do previsto no artigo 70 desta Lei.”

**QUINTO.-** A proposta elevada polo SGDC ao TGDC ten por obxecto que o TGDC adopte una resolución de arquivo das actuacións, o abeiro do disposto no artigo 49.3 da Lei 15/2007, do 3 de xullo, en aplicación do establecido nos artigos 90 e 91 da Lei 30/1992, do 26 de novembro,

de réxime xurídico das Administracións Públicas e do procedemento administrativo común, argumentando a imposibilidade de obter do denunciante información adicional sobre a súa denuncia, non constando, ao xuñizo do SGDC, nin a existencia de terceiros interesados nin afectación do interese xeral.

A proposta do SGDC, sen embargo, ten como finalidade o arquivo das actuacións, non o simple desistimento do denunciante, e polo tanto, a vontade de non iniciar o expediente sancionador, o que implica necesariamente que o que se debe apreciar por este Tribunal, tal e como esixe o artigo 49.3 da Lei 15/2007, do 3 de xullo, é se hai ou non indicios de infracción da lexislación de defensa da competencia.

A proposta resulta contradictoria neste punto, posto que manifesta que o desistimento do denunciante “non implicaría para o denunciante a perda dos dereitos de fondo, no caso de que instase o inicio dun novo procedemento”, co que implícitamente da a entender que a conduta denunciada podería ser, no seu caso, constitutiva de infracción á normativa de competencia.

Este TGDC quere destacar que o simple desistimento do denunciante non impide ao órgano instructor realizar de oficio todas aquelas actuacións que considere necesarias para esclarecer os feitos denunciados e a posible existencia dunha conduta contraria á competencia tipificada nos artigos 1, 2 ou 3 da Lei 15/2007, do 3 de xullo.

Á vista do actuado, o exame do TGDC débese centrar, polo tanto, non no mero desistimento do denunciante, senón na posible existencia de indicios da comisión dunha práctica prohibida pola Lei 15/2007, do 3 de xullo, tal e como establece o mencionado artigo 49.3 da citada norma.

O TGDC considera que dos datos obrantes no expediente non é posible apreciar a existencia de indicios de práctica algunha contraria as normas da competencia, tratándose máis ben, dunha cuestión de natureza administrativa, susceptible de ser reconducida, no seu caso, á potestade sancionadora desenvolvida polos órganos da administración competentes en materia de transportes, razón pola que procede acordar o arquivo solicitado.

**RESOLVEU**

Acordar o arquivo das actuacións iniciadas pola denuncia presentada pola AIE ATC Porto de Vigo, contra Transportes García Basadre, S. L., por presunta infracción da Lei 16/1989, do 17 de xullo, de defensa da competencia.

Comuníquese esta resolución ao SGDC e notifíquese ao denunciante, facéndolle saber que contra a mesma non cabe recurso algún en vía administrativa, podendo interpoñer recurso contencioso administrativo ante o Tribunal Superior de Xustiza de Galicia, no prazo de dous meses partir da data de notificación desta Resolución