

DERECHO DE LA LIBRE COMPETENCIA

SYLLABUS

Descripción del Curso: Derecho de la Libre Competencia es un curso electivo en el que se abordan las normas, principios, instituciones y métodos analíticos que dicen relación con la investigación y sanción de las conductas que atentan en contra de la libre competencia en los mercados. Se trata de un curso formativo, que busca otorgar a los alumnos una visión teórica, práctica, actual e interdisciplinaria, tanto entre distintas ramas del Derecho como entre Derecho y Economía.

Objetivos Generales: Comprender, analizar y aplicar las normas, principios e instituciones que forman parte del Derecho de la Libre Competencia, en especial aquellos contenidos en el Decreto Ley N° 211 de 1973, que fija normas para la defensa de la libre competencia (“DL 211”).

Objetivos Específicos: a) Comprender, analizar y aplicar la jurisprudencia de la institucionalidad de defensa de la libre competencia a propósito de las conductas anticompetitivas tipificadas en el DL 211. b) Aprender y aplicar los métodos de análisis propios del Derecho de la Libre Competencia respecto de cada una de las conductas anticompetitivas tipificadas en el DL 211.

Metodología: Dado que el Derecho de la Libre Competencia se caracteriza por su baja densidad normativa –i .e., en Chile, las conductas anticompetitivas contempladas en el DL 211 son descritas escuetamente–, las decisiones de las agencias –en Chile la Fiscalía Nacional Económica (“FNE”) – y de los tribunales encargados de aplicar la ley –en Chile, el Tribunal de Defensa de la Libre Competencia (“TDLC”) y la Corte Suprema– desempeñan un rol fundamental.

Por ello, es que en este curso se pondrá un especial énfasis en el estudio y análisis de la jurisprudencia emanada de la FNE, del TDLC y de la Corte Suprema a propósito de las distintas conductas anticompetitivas. Por su importancia en el desarrollo teórico y práctico de esta disciplina, también se hará referencia al Derecho Comparado, en especial al proveniente de EE.UU. y de la Unión Europea.

Para cada clase, conforme a lo expuesto en el presente *syllabus*, se entregarán lecturas que deberán ser preparadas por las y los estudiantes con anticipación a la misma. En relación

con la jurisprudencia de la FNE, del TDLC y de la Corte Suprema, oportunamente se informarán las partes de las decisiones que corresponderá leer.

Cada estudiante deberá relatar al menos uno de los casos que analizaremos durante el semestre como punto de partida de la discusión que desarrollaremos en clases. Atendida la metodología del curso, la participación de los alumnos en clases comentando y criticando los casos es fundamental para el éxito del curso.

Evaluaciones: Las fijadas por Dirección de Escuela conforme al Reglamento.

PARTE I. INTRODUCCIÓN

Tema 1. Fundamentos Económicos de la Competencia

Lecturas:

- Herbert Hovenkamp, *Federal Antitrust Policy. The Law of Competition and Its Practice* (6a ed, West 2020) 1-68.

Tema 2. Estrategia de Negocios

Lecturas:

- R. Preston McAbee, *Competitive Solutions. The Strategist's Toolkit* (Princeton University Press, 2002) 1-60.
- Michael E. Porter, *Competitive Strategy. Techniques for Analyzing Industries and Competitors* (The Free Press, 1998) 1-74.

Tema 3. Poder de Mercado y Definición de Mercado

Lecturas:

- Herbert Hovenkamp, *Federal Antitrust Policy. The Law of Competition and Its Practice* (6a ed, West 2020) 103-181.
- Massimo Motta, *Competition Policy. Theory and Practice* (Cambridge, 2004) 39-135.

- Comisión Europea, *Comunicación de la Comisión relativa a la definición de mercado de referencia a efectos de la normativa de la Unión en materia de competencia* (C/2024/1645).
- TDLC, Sentencia 173/2020 (*Requerimiento de la FNE en contra de la Asociación Nacional de Fútbol Profesional ANFP*).

Tema 4. *Per se, regla de la razón y defensas en el Derecho de la Competencia*

Lecturas:

- Santiago Montt y Omar Vásquez, *Apuntes sobre la Regla de la Razón y las Defensas en el Derecho de la Competencia* (2024).
- Jorge Grunberg, *Regla per se para carteles duros y acuerdos de colaboración entre competidores: un problema regulatorio aparente* (2020).

Tema 5. Institucionalidad del Derecho de la Competencia en Chile

Lecturas:

- Santiago Montt, *El Tribunal de Defensa de la Libre Competencia como ente regulador del comercio: Una mirada desde las políticas públicas* (2010).
- Felipe Irarrázabal, *Objetivos y estrategias para consolidar a la Fiscalía Nacional Económica como un servicio público confiable* (2019).
- Virginia Rivas, *La reputación técnica y el emprendimiento de políticas como fuente de poderes: el caso de la Fiscalía Nacional Económica* (2018).

PARTE II. COLUSIÓN Y ACUERDOS HORIZONTALES

Tema 6. El problema de la colusión

Lecturas:

- Jorge Grunberg y Santiago Montt, *La prueba de la colusión* (2017).

- Jorge Grunberg, *La regla per se para carteles duros en el Derecho de la Competencia de Chile* (2017).
- Jorge Grunberg, *Los acuerdos y prácticas concertadas como medios para cometer el ilícito de colusión y las colusiones hub and spoke*, pp. 15-26 (2017).
- Santiago Montt y Omar Vásquez, *Apuntes sobre el Concepto de Acuerdo* (2024).

Tema 7. Acuerdos “desnudos”

Lecturas:

- TDLC, Sentencia 119/2012 (*Requerimiento de la Fiscalía Nacional Económica contra Farmacias Ahumada y otros*).
- TDLC, Sentencia 145/2015 (*Requerimiento de la Fiscalía Nacional Económica contra la Asociación Gremial de Ginecólogos del Ñuble*).
- TDLC, Sentencia 167/2019 (*Requerimiento de la Fiscalía Nacional Económica contra Cencosud y otros*).
- TDLC, Sentencia 139/2014 (*Requerimiento de la Fiscalía Nacional Económica contra Agrícola Agrosuper y otros*).
- TDLC, Sentencia 171/2019 (*Requerimiento de la Fiscalía Nacional Económica contra CCNI S.A. y otras*).
- TDLC, Sentencia 165/2018 (*Requerimiento de la Fiscalía Nacional Económica en contra de Fresenius y otros*).
- TDLC, Sentencia 172/2020 (*Requerimiento de la FNE contra Industrial y Comercial Baxter de Chile Ltda. y otra*).
- TDLC, Sentencia 63/2008 (*Requerimiento de la FNE contra Almacenes Paris y Falabella*).
- TDLC, Sentencia 128/2013 (*Requerimiento de la FNE contra ACHAP A.G y otros*).

- TDLC, Sentencia 134/2014 (*Requerimiento de la FNE contra Empresa de Transportes Rurales Ltda. y otros*).

Tema 8. Paralelismo y prueba de la colusión

Lecturas:

- TDLC, Sentencia 57/2007 (*Requerimiento de la Fiscalía Nacional Económica contra Isapre ING S.A. y otros*).

Tema 9. Facultades intrusivas, delación compensada y criminalización

Lecturas:

- TDLC, Sentencia 160/2017 (*Requerimiento de la Fiscalía Nacional Económica contra CMPC y otra*).
- Corte Suprema, Sentencia rol 1531-2018 (*Requerimiento de la Fiscalía Nacional Económica contra CMPC y otra*).
- Osvaldo Artaza, Víctor Santelices y Matías Belmonte, *El delito de colusión* (2020).
- Jorge Grunberg, *Comentarios acerca del Proyecto de Ley que fortalece la investigación y persecución de carteles y aumenta su pena en caso que indica*, Boletín N° 13.312-03 (2020).
- Soledad Krause, *Desafíos para el Sistema Infraccional de Libre Competencia a raíz de la Penalización de la Colusión* (2021).

Tema 10. Acuerdos horizontales no-colusivos

Lecturas:

- FNE, *Informe de Archivo de Investigación sobre Acuerdo de Cooperación MSD y Laboratorios Saval S.A Rol F25-13 FNE* (2016).
- Corte Suprema, Sentencia rol 31502-2018 (*Consulta de la Asociación Chilena de Empresas de Turismo A.G. sobre operación de concentración LATAM Airlines Group, American Airlines Inc. y otras*).

- TDLC, Resolución de Término en ERN 25-2018 (*Expediente de Recomendación Normativa Artículo 18 N° 4 del D.L. N° 211 sobre la competencia en la negociación de tarifas por el uso de derechos de autor, conexos y otros*).
- TDLC, Resolución 76/2022 (*Consulta de Exacta Digital Media Research SpA sobre el acuerdo de contratación conjunta de servicios de medición de audiencia y de censo de contenido televisivo*).

PARTE III. ABUSO DE POSICION DOMINANTE Y RESTRICCIONES VERTICALES A LA COMPETENCIA

Tema 11. Conducta unilateral: Poder y Conducta

Lecturas:

- Santiago Montt y Omar Vásquez, *Apuntes sobre el Concepto de Abuso de Posición Dominante* (2024).
- Mario Ybar, *Comprendiendo el Abuso de Posición de Dominio: Revisión de la Doctrina y Jurisprudencia Nacional sobre las Principales Conductas Exclusorias*, pp. 13-19 (2014).

Tema 12. Abusos exclusorios I

Lecturas:

- TDLC, Sentencia 26/2005 (*Denuncia de Philip Morris, en contra de Chiletabacos*).
- TDLC, Sentencia 126/2012 (*Demandada de ACAM S.A. contra Comercial e Industrial Silfa Ltda.*).
- TDLC, Sentencia 90/2009 (*Requerimiento de la FNE contra la Compañía Chilena de Fósforos S.A.*).
- TDLC, Sentencia 178/2021 (*Demandada de Servicios de Correspondencia Envía Limitada contra Empresa de Correos de Chile y otro*).

- Corte Suprema, Sentencia Rol 95.523-2021 (*Demanda de Servicios de Correspondencia Envía Limitada contra Empresa de Correos de Chile y otro*).
- TDLC, Sentencia 97/2010 (Demand de Voissnet S.A. contra Compañía de Telecomunicaciones de Chile S.A.).

Tema 13. Abusos exclusorios II

Lecturas:

- TDLC, Sentencia 39/2006 (*Demand de Producción Química y Electrónica Quimel S.A., en contra de James Hardie Fibrocementos Ltda.*).
- Corte Suprema, Sentencia rol 3449-2006 (*Demand de Producción Química y Electrónica Quimel S.A., en contra de James Hardie Fibrocementos Ltda.*).
- TDLC, Sentencia 88/2009 (*Demand de OPS Ingeniería Ltda. y Otros contra Telefónica Móviles de Chile S.A.*).
- TDLC, Sentencia 64/2008 (*Demand de Micom S.A. contra ENAP*).
- TDLC, Sentencia 129/2013 (*AFEX Transferencias y Cambios Ltda. y otro contra Banco de Chile*).

Tema 14. Abusos exclusorios III

Lecturas:

- FNE, *Acuerdos Extrajudiciales con Uber Eats, Pedidos Ya y Rappi* (2023).
- Casos contra gigantes tecnológicos en EE.UU. y Unión Europea.

Tema 15. Abusos explotativos

Lecturas:

- TDLC, Sentencia 76/2008 (*Demand de GTD Teleductos S.A. contra EFE*).
- TDLC, Sentencia 85/2009 (*Demand de Constructora e Inmobiliaria Independencia Ltda. en contra de Aguas Nuevo Sur Maule S.A.*).

- TDLC, Sentencia 140/2014 (*Demanda de Condominio Campomar contra Inmobiliaria Santa Rosa de Tunquén Limitada*).
- TDLC, Sentencia 131/2013 (*Demanda de Electrocenter Ltda. contra Nokia Chile S.A.*).
- TDLC, Sentencia 191/2024 (*Requerimiento de la FNE contra Canal del Fútbol SpA*).

PARTE IV. CONTROL DE OPERACIONES DE CONCENTRACIÓN

Tema 16. Introducción al análisis de operaciones de concentración

Lecturas:

- Fiscalía Nacional Económica, *Guía para el Análisis de Operaciones de Concentración Horizontales* (2022).
- Fiscalía Nacional Económica, *Guía de Competencia* (2017).
- Diego Hernández y Beatriz Hidalgo, *¿Por qué se aprueban tantas fusiones?* (Capítulo II. El rol del análisis de riesgos en la evaluación de operaciones de concentración, pp. 5-24) (2018).

Tema 17. Operaciones de concentración horizontal

Lecturas:

- TDLC, Sentencia 166/2018 (Recurso de Revisión Especial de Ideal S.A. y otro en contra de la Resolución de la FNE de 10 de mayo de 2018).
- FNE, *Informe de la División de Fusiones en operación de concentración de adquisición de activos de Inmobiliaria y Administradora CGL Limitada por parte de COPEC* (2020).

- TDLC, Sentencia 182/2022 (*Recurso de Revisión Especial de Nexus Chile SpA y otro contra la resolución de la FNE de 3 de febrero de 2022*).

Tema 18. Operaciones de concentración vertical y de conglomerado

Lecturas:

- FNE, *Informe de la División de Fusiones en operación de concentración entre AT&T y Time Warner* (2017).
- FNE, *Informe de la División de Fusiones en operación de concentración entre Uber y Cornershop* (2020).

PARTE V. OTROS TEMAS

Tema 19. Competencia y regulación

Lecturas:

- TDLC, Sentencia 176/2021 (*Demanda de Sindicato de Trabajadores Independientes Chile Taxi contra Maxi Mobility Chile II SpA. y Otros*).
- Corte Suprema, Sentencia Rol Nº 73.923-2016 (*Demanda de Conadecus en contra de Telefónica Móviles Chile S.A. y otras*).

Tema 20. Responsabilidad civil derivada de los ilícitos competitivos

Lecturas:

- Corte Suprema, Sentencia Rol Nº 1339-2012 (*Philip Morris Chile con Empresas CCT S.A.*).
- Corte Suprema, Sentencia Rol Nº7368-2018 (*Netline Mobile S.A. con Telefónica Móviles Chile S.A., Entel PCS Telecomunicaciones S.A. y Claro Chile S.A.*).
- TDLC, Sentencia 188/2023 (*Demanda de Papelera Cerrillos S.A. contra CMPC Tissue S.A. y otra*).

- Corte Suprema, Sentencia Rol 471-2024 (*Demanda de Papelera Cerrillos S.A. contra CMPC Tissue S.A. y otra*).
- Corte Suprema, Sentencia Rol 83.994-2023 (*Conadecus y Sernac con SCA Chile*).

Tema 21. Los objetivos de la Competencia y el debate en torno al hípster antitrust

Lecturas:

- Lina Khan, “The New Brandeis Movement: America’s Antimonopoly Debate”. *Journal of European Competition Law & Practice*, 2018, Vol. 9, No. 3.
- Tim Wu, *After Consumer Welfare, Now What? The "Protection of Competition" Standard in Practice* (2018).
- Jorge Padilla, *Neoclassical Competition Policy without Apology* (2022).
- Herbert Hovenkamp, “Whatever Did Happen to the Antitrust Movement?”, *Notre Dame Law Review* 583 (2019).