

V Convegno

# Antitrust di Trento

16-18 aprile 2015

Facoltà di Giurisprudenza

via Rosmini, 27 - Trento

Aula 1

## Should competition law punish rogue officials that facilitate anti-competitive practices?

### *V Trento Antitrust Conference 17 April 2015*

Prof. Dr. Francisco Marcos, *IE Law School*  
[francisco.marcos@ie.edu](mailto:francisco.marcos@ie.edu)



Listed among top LLM programs in the world  
(Financial Times 2008)

MARCOS (Trento 2015.04.17)



UNIVERSITÀ DEGLI STUDI  
DI TRENTO

Facoltà di Giurisprudenza



## **A. Smith, *An Inquiry into the Nature and Causes of the Wealth of Nations*, Chapter X, Pt II:**

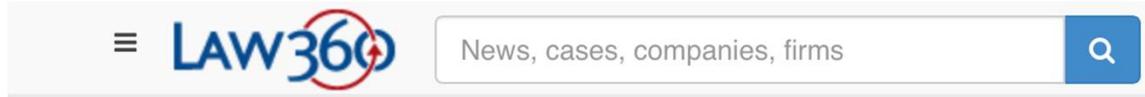
*“People of the same trade seldom meet together, even for merriment and diversion, but the conversation ends in a conspiracy against the public, or in some contrivance to raise prices. It is impossible indeed to prevent such meetings, by any law which either could be executed, or would be consistent with liberty or justice. **But though the law cannot hinder people of the same trade from sometimes assembling together, it ought to do nothing to facilitate such assemblies; much less to render them necessary”***

**Neglected issue.... Participation, facilitation, promotion of cartels by public authorities**

**E M FOX & D HEALEY “When the State Harms Competition- The Role of Competition Law” (2014) *Antitrust Law Journal* 799-800**

*“the treatment of state acts and measures has been a neglected subject even though excessive state restraints can be the most significant competition problem”*

# Two recent Spanish examples



## Spain Seeks To Crush Wine Grape Price-Fixing

By Melissa Lipman

Law360, New York (March 03, 2011, 6:02 PM ET) -- Spanish antitrust investigator Wednesday raided several companies involved in the country's famed Valdepena

- ✓ Sherry wine grapes and must cartel (S/0167/09 2011)
- ✓ Valencia port cartel (S/0314/10 2013)



NEWS

Features

Events

Surveys

USA

Kno

Username

Password

[Africa and the Middle East](#) [Asia Pacific](#) [Europe](#) [Latin America](#) [North America](#) [GCR 100](#) [Rating Enforcer](#)

## Spain fines decade-long transport cartel in port of Valencia

Thursday, 3 October 2013 (over a year ago)

Harry Phillips



Freight containers in the port of Valencia (Credit: vitelone)



KEEP CALM  
POLITICIANS  
AND  
STAY AWAY  
FROM US

Regional ministry seats in cartel meetings!

MARCOS (Trento 2015.04.17)

# But in the past .....there were others

- ✓ Gran Canaria potato cartel (S/0367/09) 2012
- ✓ Mussels cartel (S/0107/08) 2011
- ✓ Meat cartel (r 583/03) 2003
- ✓ Apple Cider cartel (376/96) 1996



**Traditional solution:** *Public intervention ignored, although it raised issue of creating appearance of legality to cartelists (which could mean that sanctions were annulled....)*

# New solution:

# Public powers condemned as facilitators (Treuhand)

EL PAÍS, martes 11 de octubre de 2011

## Competencia censura a la Junta por la fijación de precios en el marco de Jerez

El regulador cree probado el "papel activo" de Agricultura en el proceso

ANA HUGUET / EL PAÍS  
Jerez / Madrid

La Comisión Nacional de la Competencia (CNC) ha multado con un total de 544.000 euros a seis asociaciones relacionadas con el sector de la uva y el mosto de Jerez, entre ellas el Consejo Regulador de las Denominaciones de Origen Jerez-Xérès-Sherry, Manzanilla de Sanlúcar de Barrameda y Vinagre de Jerez, por haber llevado a cabo una práctica concertada para fijar precios de los productos entre los años 1991 y 2009. En la resolución de la CNC se afirma que la Consejería de Agricultura y Pesca de la Junta de Andalucía es responsable, junto con las asociaciones multadas, de una infracción de la normativa de competencia por su participación en los acuerdos de fijación de precios de la uva y el mosto de Jerez desde septiembre de 2002 hasta al menos julio de 2007.

El Consejo de la CNC considera probado el papel activo de la Junta de Andalucía en la fijación de precios y en mantenerlos a lo largo de ese periodo en este sector agrícola e industrial —la acusación de "restringir grave y prolongadamente" la competencia al "organizar y vigilar la ejecución del acuerdo de fijación de tarifas"—, pero no le impone sanción económica por no contar con un pronunciamiento previo por parte del Consejo de la CNC. Esta multa es recurrible ante la Audiencia Nacional.

El proceso culmina con esta sanción económica tras las inspecciones que comenzó a realizar la Dirección General de Investigación de la CNC el 16 de julio de 2008 en el marco del expediente que el propio organismo supervisor había iniciado. En las inspecciones se hallaron diversos documentos que de-



La consejera de Agricultura, Clara Aguilera, junto a Roque Lara (izquierda) y Felipe López. / J. M. PEDROSA (EFE)

### Aguilera pide una nueva norma sobre competencia para el sector agrario

muestran que había una concertación de precios.

Ya en junio de 2009, la CNC multó al marco con 400.000 euros por acordar cupos de ventas que vulneraban la libre competencia entre las marcas vinateras. El peor golpe, sin embargo,

llegó en julio de 2010. Entonces, el organismo nacional señaló a ocho bodegas del marco por controlar los precios y les impuso el pago de 6,7 millones de euros. La CNC siguió muy de cerca al sector y el 25 de febrero de 2010 abrió un tercer expediente.

Desde el Gobierno andaluz se calificó de "absolutamente injusta" la sanción de la CNC a seis organizaciones del marco de Jerez por fijación de precios en la uva y el mosto entre 1991 y 2009, informa **Ginés Donaire**. La consejera de Agricultura, Clara Aguilera, dijo que la CNC: "No

conoce bien las funciones ni la normativa" de un consejo regulador, pues, de lo contrario, "no habría llegado a estas conclusiones". Además, lamentó que Competencia "persiga" al sector productivo en vez de mirar hacia "muchos otros sitios" si lo que quiere es que haya una alta competitividad de cara a los consumidores. "La Consejería está con el sector y va a seguir estando", declaró Aguilera en Jaén, después de reclamar cambios normativos "que establezcan la salvedad del sector agrario" en la política de competencia.

3  
ANDALUCÍA

Expansion.com  
Ir a la portada de Expansion.com  
Miércoles, 02.10.13. Actualizado a las 18:21

Expansion Mercados

Mi dinero Empresas Economía Sociedad Opinión Jurídico Directivos Tendencias Emprendedores&

Banca TMT Energía Inmobiliario y Construcc. Transporte y Turismo Motor Industria Distribución Deporte y Negocio

IBEX 35 11.589,7 (-0,19%) I.G. BOLSA MADRID 1.174,8 (-0,23%) DOW JONES 18.105,8 (-0,04%)

Portada » Empresas

MULTA DE 43 MILLONES DE EUROS

## Competencia sanciona a empresas y autoridades del Puerto de Valencia por pactar precios

Menéame 2 Twittear 0 Recomendar 0 +1 kcy it! Compartir 1

Más noticias sobre: competencia, multa, puertos, valencia

02.10.2013 VALENCIA Efe

**La Comisión Nacional de la Competencia ha impuesto multas por valor de más de 43 millones de euros a varias asociaciones relacionadas con el transporte de contenedores en el Puerto de Valencia por acuerdos para fijar los precios y repartirse el mercado en colaboración con la Autoridad portuaria y con la Consejería de Infraestructuras y Transportes.**

MARCOS (Trento 2015.04.17)

---

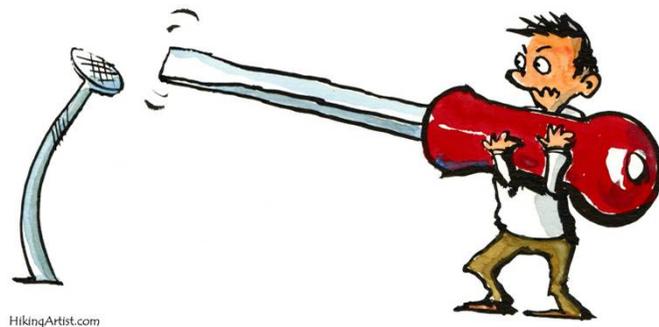
FOX & HEALEY “When the State Harms Competition-  
The Role of Competition Law” (2014) *Antitrust Law  
Journal* 812, 813

***“Competition laws should apply to state officials  
who join and facilitate illegal private  
conspiracies”***

# Well intentioned..... but wrong solution

(i) Public authorities deviant behavior is out-of-bounds of competition law. Legally/Politically unfeasible that competition authorities deal with this stuff

(ii) Disciplinary administrative law or criminal/anti-corruption law are the adequate ways of dealing with it.



HikingArtist.com

MARCOS (Trento 2015.04.17)



UNIVERSITÀ DEGLI STUDI  
DI TRENTO  
Facoltà di Giurisprudenza

3JUS



OSSERVATORIO PERMANENTE  
SULL'APPLICAZIONE DELLE  
REGOLE DI CONCORRENZA  
WWW.OSSERVATORIOANTITRUST.EU