

ÍNDICE

ABREVIATURAS.....	XVII
NOTA PRELIMINAR	XXIII
PRÓLOGO.....	XXV
INTRODUCCIÓN	1

PRIMERA PARTE

FUNDAMENTOS JURÍDICOS DE LA PROHIBICIÓN DE LOS CARTELES ECONÓMICOS DE NÚCLEO DURO (*HARD CORE CARTELS*)

Capítulo I

APROXIMACIÓN A LA PROTECCIÓN JURÍDICA DE LA COMPETENCIA

1. Los sistemas de economía de mercado y la libre competencia	5
1.1. La Escuela clásica y la competencia pura o perfecta	12
1.2. Los mercados reales y la competencia imperfecta	15
1.3. La competencia viable (<i>Workable Competition</i>)	17

1.4. Los supuestos de competencia imperfecta: monopolios, oligopolios y competencia monopolística	20
2. Las funciones de la competencia.....	26
2.1. Funciones político-económicas y político-jurídicas de la competencia.....	27
2.2. Funciones asignadas a la competencia en épocas de crisis económica	31

Capítulo II

LOS PRINCIPALES SISTEMAS JURÍDICOS DE PROTECCIÓN DE LA COMPETENCIA: EUROPA Y ESTADOS UNIDOS

1. El “ <i>antitrust</i> ” norteamericano	35
1.1. La <i>Sherman Act</i> y la regla de la prohibición <i>per se</i>	35
1.2. Las <i>guidelines</i> y los programas de clemencia	43
2. El “ <i>competition policy</i> ” europeo.....	45
2.1. El Tratado de Roma de 1957 y la integración en un mercado común.....	45
2.2. El artículo 101.1 del Tratado de Funcionamiento de la Unión Europea.....	46
2.3. Diferentes visiones sobre el poder de las empresas.....	49
3. Principales aspectos procesales de ambos sistemas	50
4. El punto discrepante: el uso de la sanción de prisión	57

Capítulo III

FUNDAMENTOS JURÍDICOS DE LA
PROHIBICIÓN DE CARTELES DE NÚCLEO DURO

1. Introducción.....	61
2. Qué son, cómo operan y qué daños causan los carteles de núcleo duro	61
2.1. Los acuerdos horizontales contrarios a la competencia	66
2.2. Mecanismos y técnicas de colusión en las licitaciones.....	75
2.3. Cómo se generan los carteles: el instinto cooperativo.....	84
2.4. Los daños ocasionados por los acuerdos horizontales anticompetitivos	88
3. Normativa administrativa de protección de la competencia y prohibición de los carteles duros	96
3.1. El art. 101 del Tratado de Funcionamiento de la Unión Europea y los conceptos de acuerdo, decisión y práctica concertada....	98
3.2. Las decisiones de las asociaciones como acuerdos entre sus miembros y la cooperación informal como práctica concertada	100
3.3. Acuerdos entre empresas de un mismo grupo	102
3.4. El objetivo de impedir, restringir o falsear el libre juego de la competencia	103
3.5. Las infracciones de poca monta y el principio de <i>minimis</i>	104
3.6. Nulidad y exenciones de los acuerdos colusorios.....	105

SEGUNDA PARTE

PROTECCIÓN JURÍDICO-PENAL
DE LA COMPETENCIA: MODELOS
DE CRIMINALIZACIÓN DE LOS
CARTELES DE NÚCLEO DURO

Capítulo I

MODELOS DE CRIMINALIZACIÓN
DE LOS CARTELES DE NÚCLEO DURO

1. Modelos europeos de criminalización de los carteles de núcleo duro.....	111
1.1. Modelo de la no criminalización: Suecia, Suiza e Italia.....	118
1.2. Modelo de criminalización parcial: Alemania, Austria y Hungría.....	122
1.3. Modelo de criminalización total o amplia: Reino Unido y Francia.....	129
2. La criminalización de los carteles fuera de Europa	135
2.1. Introducción	135
2.2. Países de habla inglesa (fuera de Europa) que criminalizan ampliamente a los carteles económicos de núcleo duro: Estados Unidos, Australia y Canadá.....	135
2.3. La experiencia de otros países americanos: Brasil, Colombia, Chile y México	141
2.4. La experiencia de los países asiáticos: Japón y Corea del Sur	149

Capítulo II

LOS CARTELES COMO EXPRESIÓN
DE LA MACROCRIMINALIDAD

1. Introducción	151
1.1. Las notas definidoras de la macrocriminalidad económica.....	151
1.2. Complejidades en la criminalización de los carteles: una historia de ambigüedad en Europa	156
1.3. El abuso del poder económico y la cifra dorada de la criminalidad.....	162

TERCERA PARTE

ANÁLISIS POLÍTICO-CRIMINAL DE
LOS CARTELES DE NÚCLEO DURO:
NECESIDAD, IDONEIDAD Y
PROPORCIONALIDAD EN
SENTIDO ESTRICTO

Capítulo I

RACIONALIDADES EN TORNO A
LOS CRITERIOS POLÍTICO-CRIMINALES

1. Introducción	171
2. Premisas metodológicas	172
2.1. La teoría de la legislación y su aplicación a la política criminal	172
2.2. Elección racional y principios penales: los cinco niveles de racionalidad propugnados por la teoría de la legislación....	174

Capítulo II

MERECIMIENTO Y NECESIDAD DE PENA
 EN LOS SUPUESTOS DE CARTELES
 DE NÚCLEO DURO

1. Principio de intervención mínima y racionalidad ética	183
1.1. Principio de intervención mínima, bien jurídico competencia y reprobación ético-social de los carteles duros	183
1.2. Función simbólico-pedagógica del Derecho penal	190
1.3. La insuficiencia de la lógica binaria para solucionar la cuestión	194
2. <i>Ultima ratio</i> y finalidad de protección	195
2.1. Prevención técnica <i>versus</i> Derecho penal: un debate abierto	196
2.2. La lógica borrosa de la racionalidad teleológica y los subconjuntos del Derecho penal y del Derecho administrativo sancionador	198
2.3. La zona gris y la ubicación de los carteles de núcleo duro	200
2.4. El déficit de detección de los carteles de núcleo duro	207
2.5. El déficit de disuasión de las multas administrativas	211
2.6. El déficit de la renuncia a la utilización de la ley penal: paraísos penales o <i>forum shopping</i>	249
3. Principio de subsidiariedad: ajustando la realidad a los objetivos o fines de protección ...	254
3.1. El nivel externo del principio de subsidiariedad del Derecho penal y la racionalidad pragmática	254

3.2. Las variables que integran el análisis coste-beneficio (ACB)	257
3.3. Beneficios para la sociedad en general...	260
3.4. Beneficios para el infractor e indirectamente para la sociedad en general	276
3.5. Los costes del sistema punitivo para la sociedad en general, para las víctimas y los infractores	287
4. La eficiencia y su dimensión transversal: la decisión más eficiente combinando las racionalidades	295
4.1. Introducción	295
4.2. La eficiencia que permea las racionalidades	296
4.3. El poder disuasorio del Derecho penal en jaque.....	297
4.4. Balance global en términos de eficiencia entre las racionalidades.....	303

Capítulo III

CARTELES DE NÚCLEO DURO Y

PROPORCIONALIDAD EN SENTIDO ESTRICTO

1. La proporcionalidad en sentido estricto	305
1.1. Concepto de proporcionalidad en sentido estricto.....	305
1.2. La falta de coherencia de las penas previstas para los tipos de injusto de alteración de precios.....	308
1.3. Proporcionalidad en sentido estricto en los delitos de carteles de núcleo duro.....	311

BIBLIOGRAFÍA	313
--------------------	-----