Tegucigalpa, M. D. C.,
10 de Junio de 2011.

Oficio No. 18-SG/CDPC/2011

Señor
OSCAR ARMANDO GIRÓN M.
Director Ejecutivo
Asociación Hondureña de Compañías y Representantes
Navieros (AHCORENA)
Su Oficina

Estimado Señor Girón:

El suscrito Secretario General de la Comisión para la Defensa y Promoción de la Competencia (en adelante CDPC), tiene a bien dirigirse a Usted en atención a su nota No. 2011/019 de fecha 23 de mayo del presente año, en la que comparece en su condición de Director Ejecutivo de la Asociación Hondureña de Compañías y Representantes Navieros (AHCORENA), a los efectos de emitir opinión, y en cumplimiento a lo establecido en el artículo 80 del Reglamento de la Ley para la Defensa y Promoción de la Competencia (Ley de Competencia), procede conforme:

1. Objetivo y Ámbito de Aplicación de la Ley de Competencia.

La Ley de Competencia tiene como objetivo proteger y promover el proceso de libre competencia, con el fin de procurar el funcionamiento eficiente del mercado y el beneficio del consumidor. Es aplicable a todas las áreas de la actividad económica, aún cuando se encuentren reguladas por sus leyes especiales, reglamentos o resoluciones. Es una ley de orden público y contra su observancia no podrán alegarse costumbres, usos, prácticas o estipulaciones comerciales.

2. Análisis de la Consulta Planteada.

El compareciente expresa y plantea lo siguiente:

a) Que en fecha 10 de mayo de 2011 se reunieron representantes de las asociaciones pertenecientes al sector transporte de carga denominada CATRACHO, representantes Navieros miembros de AHCORENA, Dirección General de Transporte y Viceministro de Transporte, según convocatoria que se les hiciera mediante Oficio No. DGT-0215-11, el

Director de Transporte señor Blas Ramos, para tratar el asunto: “**El Transporte de carga intermodal que se transporte en contenedores y furgones propiedad de las líneas Navieras establecidas y/o representadas en el país**”.

b) Plantea que al finalizar la reunión recibieron anuncio por parte del Director de Transporte, en el que el Presidente de la Asociación denominada CATRACHO, el señor Benjamin Castro, presentaba la propuesta ante los representantes de los Navieros de aumentar la tarifa al servicio de transporte de carga terrestre por un valor de Treinta y Dos Lempiras con Veinte Centavos (L. 32.20).

c) Considera que esta forma y práctica de solicitar un aumento a la tarifa en forma unilateral, contradice lo que indica el artículo 5 de la Ley para la Defensa y Promoción de la Competencia, y violenta los contratos ya firmados por período de un año con los empresarios del transporte terrestre, así como el principio económico de la oferta y la demanda, los que se realizan sin violentar el principio de la libertad en la toma de decisiones de participación en una economía de mercado.

d) Solicita opinión de la Comisión con relación a la pretensión de CATRACHO.

3. Análisis Jurídico de la Opinión Solicitada.

¿QUÉ PRÁCTICAS SON RESTRICTIVAS DE LA COMPETENCIA?

La Ley de Competencia establece el rango de prácticas susceptibles de distorsionar la competencia, las siguientes:

- Prácticas Prohibidas por su naturaleza (Artículo 5)
- Prácticas Prohibidas según su efecto (Artículo 7)

En el presente caso, dada la opinión o consulta planteada nos referiremos únicamente a las prácticas prohibidas por su naturaleza, en este sentido, la Ley en el artículo 5 prescribe lo siguiente:

ARTÍCULO 5. PRÁCTICAS RESTRICTIVAS PROHIBIDAS POR SU NATURALEZA. Se prohíben los contratos, convenios, prácticas concertadas, combinaciones o arreglos **entre agentes económicos competidores o**

competidores potenciales, escritos o verbales, cuyo objeto o efecto fundamental sea cualquiera de los siguientes:

- 1) Establecer precios, tarifas o descuentos;
- 2) Restringir, total o parcialmente la producción, distribución, suministro o comercialización de bienes o servicios;
- 3) Repartir directa o indirectamente el mercado en áreas territoriales, clientela, sectores de suministro o fuentes de aprovisionamiento;
- 4) Establecer, concertar o coordinar posturas o abstenerse concertadamente de participar en licitaciones, cotizaciones, concursos o subastas públicas.

La noción de acuerdo es amplia y cubre todas las formas de arreglo **entre dos o más competidores**, a saber: contratos, convenios, prácticas concertadas, combinaciones o *arreglos escritos o verbales*.

Condiciones de ilicitud de los acuerdos entre competidores.

Conforme está establecido en la Ley, este tipo de conductas o prácticas anticompetitivas se dan **entre agentes competidores o competidores potenciales**, **por esta razón son también denominadas “horizontales”** y son prohibidas per se, las que de conformidad con el artículo 6 de ley citada, son nulas de pleno derecho aún cuando no hayan empezado a surtir efectos, las que determinada su existencia, debe sancionarse a los infractores.

Este tipo de conductas son consideradas las más lesivas al proceso de libre competencia, y para determinar su ilegalidad no se requiere valorar entre otros el tamaño de los agentes involucrados, tamaño del mercado afectado, *ni sus motivaciones o justificaciones*, ni sus efectos, basta que se comprueben los supuestos que establece el artículo 5 de la Ley para determinar su ilegalidad.

Para determinar la ilegalidad de este tipo de conductas deben de comprobarse dos elementos:

- Que los agentes económicos participantes sean competidores entre si o competidores potenciales, y
- Que hayan incurrido en alguna de las conductas tipificadas en el artículo 5 ya mencionado.

4. Consideración sobre el punto consultado.

4.1 Tal y como está planteada la solicitud de opinión, la pretensión unilateral de solicitar aumento a la tarifa al servicio de transporte de carga por parte de el Presidente de CATRACHO, no podría considerarse contraria a lo establecido en el artículo 5 de la Ley ya que, no reúne los requisitos o condiciones que establece la disposición citada, como ser el hecho de que este tipo de conductas son desplegadas entre agentes competidores entre si o competidores potenciales, es decir, entre agentes económicos que participan en la misma cadena de valor mediante la celebración de cualquier tipo de acuerdo, convenio, práctica concertada, combinaciones o arreglos ya sea verbales o escritos.

4.2 Los acuerdos de precios de conformidad con la legislación de libre competencia, pueden constituirse en instrumentos para falsear los principios de libre mercado.

4.3 En un escenario de libre competencia, los precios de la tarifa o el flete de transporte de carga deben ser negociados libremente en forma independiente sin ningún tipo de intervención entre los distintos agentes que conforman la estructura del mercado.

Es oportuno advertir que la presente opinión no tiene efecto vinculante y la misma ha sido emitida a requerimiento del Director Ejecutivo de la Asociación Hondureña de Compañías y Representantes Navieros (AHCORENA). Lo anterior de conformidad a lo establecido en el artículo 80 del Reglamento de la Ley de Competencia.

Sin otro particular, me es grato suscribirme de Usted con las muestras de mi mayor estima y consideración.

JUAN ÁNGEL DÍAZ LÓPEZ
Secretario General
Cc:Arch.