

ESTUDIOS

Tras la no renovación del Reglamento (UE) de exención nº 358/2010, de 24 de marzo de 2010, la aplicación de la normativa de defensa de la competencia en el sector asegurador, en materia de pools de riesgos, ya no goza expresamente de ninguna especialidad, siendo pertinente recurrir a la metodología generalmente empleada en cualquier otro tipo de actividad económica a tal efecto.

En este contexto, parece adecuado llevar a cabo una revisión sobre cómo ha de efectuarse la evaluación de estas peculiares formas de colaboración empresarial horizontal típicas del sector asegurador desde el punto de vista de la defensa de la competencia y, habida cuenta de su configuración como redes empresariales, si conviene matizar o añadir criterios en la aplicación de la metodología antitrust a fin de coherencia con el fenómeno de la red empresarial.

El precio de esta obra incluye la publicación en formato DÚO sin coste adicional (papel + libro electrónico).

ESTUDIOS

POOLS DE RIESGOS Y DERECHO DE LA COMPETENCIA
EVALUACIÓN ANTITRUST DE LOS POOLS DE RIESGOS
A LA LUZ DEL FENÓMENO DE LA RED EMPRESARIAL

ESTUDIOS

POOLS DE RIESGOS Y DERECHO DE LA COMPETENCIA

EVALUACIÓN ANTITRUST DE LOS POOLS
DE RIESGOS A LA LUZ DEL FENÓMENO
DE LA RED EMPRESARIAL

MARÍA GÓMEZ SANTOS

ACCEDE A LA VERSIÓN EBOOK
SIGUIENDO LAS INDICACIONES
DEL INTERIOR DEL LIBRO.



CÓDIGO DE USO EXCLUSIVO POR LA EDITORIAL

C.M.: 73596

ISBN: 978-84-1345-751-2



9 788413 457512

THOMSON REUTERS
ARANZADI

THOMSON REUTERS
ARANZADI

INCLUYE LIBRO ELECTRÓNICO
THOMSON REUTERS PROVIEW™

MARÍA GÓMEZ SANTOS

POOLS DE RIESGOS Y DERECHO DE LA COMPETENCIA

Evaluación antitrust de los pools de riesgos
a la luz del fenómeno de la red empresarial

THOMSON REUTERS

ARANZADI

Índice General

Página

PRÓLOGO	17
---------------	----

PARTE I

FENOMENOLOGÍA DE LAS REDES EMPRESARIALES

CAPÍTULO 1

UNA APROXIMACIÓN AL FENÓMENO DE LAS REDES EMPRESARIALES	25
1. Introducción	25
2. De la práctica a la teoría: la evolución de la red como constructo	29
3. Una aproximación al concepto de red	33
3.1. <i>Noción económica de la red</i>	34
3.2. <i>Noción jurídica de la red</i>	36
4. El papel de las redes empresariales en el contexto actual	38
4.1. <i>Redes empresariales y Economía digital</i>	41
4.2. <i>El papel de las redes empresariales en la crisis económica y financiera</i>	43
4.3. <i>La red empresarial como vector de la innovación</i>	45

CAPÍTULO 2

REDES EMPRESARIALES: VISIÓN ESTÁTICA Y DINÁMICA ...	49
A) Visión estática de la red empresarial	49
1. <i>Características de las redes empresariales</i>	49
1.1. <i>Multilateralidad</i>	50

	<u>Página</u>
1.2. Interdependencia	50
1.2.1. Concepto y tipos	50
1.2.2. Interdependencia vs dependencia económica	53
1.3. Carácter estable y duradero	54
1.3.1. Tensión entre la flexibilidad y la estabilidad como elementos definitorios de la red	56
1.4. Relaciones basadas en la confianza	57
1.4.1. La confianza como instrumento de control del comportamiento oportunista	58
1.4.2. Confianza y carácter intuitu personae	61
1.5. Coexistencia de intereses contradictorios: entre la competencia y la cooperación	63
1.6. Autonomía empresarial	66
2. <i>Intereses presentes en la red empresarial</i>	67
3. <i>Tipologías de las redes empresariales</i>	71
3.1. Tipos de red en función de los instrumentos jurídicos empleados para su formación	72
3.2. Tipos de red atendiendo a su identificación con las formas clásicas de organización	73
3.3. Tipos de red en función de la concentración y la descentralización	74
3.4. Tipos de red atendiendo a su organización interna	75
B) Visión dinámica de la red empresarial	76
1.1. <i>Dimensión interna: relaciones entre los miembros de la red</i>	76
1.1.1. Deberes derivados de la buena fe	77
1.1.2. Deber de lealtad	78
1.1.3. Dimensión interna de la red y Derecho de contratos	81
1.2. <i>Dimensión externa: relaciones de la red con terceros</i>	82
1.2.1. Responsabilidad civil frente a terceros y Derecho de contratos	82
1.2.2. Defensa de la competencia	86

PARTE II

**COLABORACIÓN HORIZONTAL PARA EL ASEGURAMIENTO
EN COMÚN DE DETERMINADOS RIESGOS: COASEGUROS
Y POOLS DE RIESGOS**

CAPÍTULO 1

EL COASEGURO	91
1. Cuestiones preliminares	91
1.1. <i>“Coopetition”</i> : entre la competencia y la cooperación	94
1.2. <i>Relevancia de la colaboración horizontal en el sector asegurador</i>	96
2. El coaseguro: aspectos generales	102
2.1. <i>Noción, evolución y funciones</i>	103
2.2. <i>El coaseguro comunitario</i>	105
2.3. <i>Figuras afines al coaseguro</i>	106
2.4. <i>Estructura jurídica del coaseguro y la problemática en torno a su calificación</i>	109
2.5. <i>El coaseguro como red empresarial</i>	113
2.5.1. <i>Intereses presentes en el coaseguro</i>	116
3. Funcionamiento del coaseguro	118
3.1. <i>Funcionamiento del coaseguro en la Unión Europea y sus principales mercados</i>	118
3.1.1. <i>Selección de la gestora</i>	119
3.1.2. <i>Elección del resto de miembros del coaseguro</i>	121
3.1.3. <i>Determinación de la prima</i>	122
3.2. <i>Funcionamiento del coaseguro en España</i>	124
3.2.1. <i>El acuerdo preliminar de coaseguro</i>	124
3.2.2. <i>La abridora del coaseguro como gestora de la red</i>	127
3.2.2.1. <i>Actuación de la abridora en la dimensión interna del coaseguro</i>	130

3.2.2.2.	Actuación de la abridora en la dimensión externa del coaseguro	134
3.2.3.	Modificaciones en el cuadro de coaseguro y en la gestora	139
3.2.3.1.	Modificación del cuadro del coaseguro ...	139
3.2.3.2.	Cambio y cese de la gestora	141
4.	La actual crisis del coaseguro	143
5.	Problemas jurídicos en torno a la colaboración en el coaseguro	145

CAPÍTULO 2

	LOS POOLS DE RIESGOS	149
1.	Cuestiones generales sobre los pools de riesgo	150
2.	Semejanzas y diferencias entre el pool de riesgo y el coaseguro <i>ad hoc</i>	152
2.1.	<i>Semejanzas</i>	152
2.2.	<i>Diferencias</i>	153
3.	Formas jurídicas de los pools de riesgos	156
4.	Organización y funcionamiento de los pools de riesgos	158
4.1.	<i>Existencia de capital en común</i>	159
4.2.	<i>Administración del pool</i>	160
4.3.	<i>Criterios de admisión al pool</i>	160
4.3.1.	En cuanto a la determinación de la prima	161
4.3.2.	En cuanto a la imposición de términos y condiciones	162
5.	El pool de riesgos como red empresarial	163
6.	Principales pools por riesgos cubiertos	164
6.1.	<i>Pools para la cobertura de riesgos nucleares</i>	165
6.1.1.	Panorama actual de los pools de riesgos nucleares en la Unión Europea	167
6.1.1.1.	Marco regulatorio	167

	<u>Página</u>
6.1.1.2. Funcionamiento de los pools de riesgos nucleares en la Unión Europea	168
6.1.2. Decadencia del pool de riesgo nuclear frente a otras formas más competitivas	169
6.1.3. El Convenio Español de Suscripción Conjunta de Riesgos de Origen Nuclear (ESPANUCLEAR)	172
6.2. <i>Pools para la cobertura de riesgos medioambientales</i>	174
6.2.1. Pools de ámbito europeo	177
6.2.2. Ámbito español: el Pool Español de Riesgos Medioambientales (PERM)	178
6.3. <i>Pools para la cobertura de riesgos derivados de actos terroristas</i>	181
6.3.1. Tendencias globales en el aseguramiento de riesgos derivados de ataques terroristas	184
6.3.2. Pools para la cobertura de riesgos por actos terroristas en el ámbito europeo	185
6.4. <i>Pool del seguro agrario combinado</i>	187
6.4.1. Características del mercado del seguro agrario combinado	189
6.4.2. El pool del seguro agrario y Agroseguro, S. A.	193
6.4.3. El pool de riesgos agrarios	195
6.4.3.1. Estructura y funcionamiento	195
6.4.3.2. Entrada y salida del pool	198
6.4.3.3. Funciones del pool del seguro agrario ...	200
6.4.4. Agroseguro, S.A. como gestora	200
7. Problemas jurídicos en torno a la colaboración en el pool de riesgo	203
7.1. Asunto TEK0	204
7.2. Asunto Assurpol	207

PARTE III

**COLABORACIÓN EMPRESARIAL HORIZONTAL PARA EL
ASEGURAMIENTO EN COMÚN: ANÁLISIS ANTITRUST**

CAPÍTULO 1

COLABORACIÓN EMPRESARIAL Y NORMATIVA ANTI-TRUST	211
1. La prohibición de la colaboración empresarial como punto de partida	211
1.1. <i>Destinatarios y modelos de concertación</i>	214
1.2. <i>La afectación a la competencia</i>	218
1.2.1. Restricciones por objeto	218
1.2.2. Restricciones por efecto	221
1.2.3. Afectación al comercio interior o nacional	222
2. Conciliando competencia y colaboración: excepciones a la prohibición de las prácticas colusorias	223
2.1. <i>Acuerdos de menor importancia y restricciones accesorias</i>	225
2.1.1. Acuerdos de menor importancia	225
2.1.2. Restricciones accesorias	226
2.2. <i>Exenciones individuales y por categorías</i>	229
3. Consecuencias de la infracción de la prohibición	231

CAPÍTULO 2

LOS REGLAMENTOS DE EXENCIÓN EN EL SECTOR ASEGURADOR	233
1. Cuestiones generales	233
1.1. <i>Antecedentes y evolución</i>	233
1.2. <i>El Reglamento habilitante de 1991</i>	237
2. Los sucesivos Reglamentos de exención en el sector asegurador	240
2.1. <i>El Reglamento (CEE) n.º 3932/92, de 21 de diciembre de 1992</i>	241

	<u>Página</u>
2.1.1. El proceso de renovación del Reglamento 3932/92	244
2.2. <i>El Reglamento (CE) n.º 358/2003, de 27 de febrero de 2003</i>	247
2.2.1. La renovación del Reglamento n.º 358/2003	250
2.3. <i>Reglamento (UE) n.º 267/2010 de la Comisión de 24 de marzo de 2010</i>	251
2.3.1. La extinción de la exención por categorías en el sector asegurador	257
CAPÍTULO 3	
EVALUACIÓN DE LOS POOLS DE RIESGOS	261
1. Calificación y evaluación de los pools de riesgos como acuerdos de producción: metodología de análisis	261
1.2. <i>Conductas exentas: los pools de riesgos de origen legal</i>	263
2. Evaluación con arreglo al artículo 101.1 TFUE	264
2.1. <i>Principales problemas de competencia en los pools de riesgos</i> ...	264
2.2. <i>Restricciones de la competencia por su objeto</i>	265
2.3. <i>Efectos restrictivos de la competencia</i>	266
2.4. <i>Poder de mercado: metodología para su análisis</i>	268
2.4.1. Delimitación del mercado de referencia	268
a) Delimitación del mercado de producto	269
b) Delimitación del mercado geográfico	273
c) Comentario crítico en torno a la necesidad de establecer una delimitación del mercado de referencia más precisa	276
2.4.2. Cálculo de las cuotas de mercado	277
2.4.3. Otros factores que determinan el poder de mercado de un pool	278
2.4.4. Análisis del poder de mercado	280
3. Exenciones a la prohibición contenida en el artículo 101.1 TFUE	280
3.1. <i>Evaluación del pool conforme al Reglamento de exención a determinadas categorías de acuerdos de especialización</i>	281

3.1.1.	Aplicación actual de la exención con arreglo al Reglamento 1218/2010	281
3.1.2.	Evolución de los umbrales de las cuotas de mercado en la aplicación de la exención por categorías en el sector asegurador	283
3.1.3.	La aplicación de la exención en los pools de nuevos riesgos: hacia una aproximación más económica	285
3.2.	<i>Evaluación del pool de riesgo conforme al artículo 101.3 TFUE</i>	287
3.2.1.	Mejoras de eficiencia	288
3.2.2.	Carácter indispensable	289
3.2.3.	Beneficios para los consumidores	289
3.2.4.	No eliminación de la competencia	290

CAPÍTULO 4

ANÁLISIS DE LOS POOLS DE RIESGOS EN CLAVE DE RED ...	293
1. Cuestiones previas: determinación del marco de análisis y hoja de ruta	293
2. Finalidad pretendida: proteger el valor añadido del pool y las ventajas generadas a favor de los consumidores	297
3. Elementos y conductas adicionales a tener en cuenta	299
3.1. <i>Presencia de las características típicas de la red</i>	299
3.2. <i>Conductas típicamente observadas en los pools de riesgos</i>	302
3.2.1. Intercambios de información entre competidores ...	302
3.2.2. Establecimiento de pautas comunes para la determinar el precio de la prima	303
3.2.3. Establecimiento de condiciones comunes para la contratación del pool	305
3.2.4. Contratación del reaseguro en condiciones más favorables	307

ÍNDICE GENERAL

	<u>Página</u>
4. El interés compartido: metodología para su incorporación	308
5. Elementos y conductas propias de la red empresarial presentes en la evaluación de los efectos restrictivos	310
5.1. <i>En el Reglamento 1218/2010</i>	<i>311</i>
5.2. <i>En la evaluación conforme al art. 101.3 TFUE</i>	<i>314</i>
BIBLIOGRAFÍA	321

Thomson Reuters ProView. Guía de uso