

Evidence and economic studies assessment in competition cases
from a procedure perspective

Purificación Martorell
October 2019



Evidence and economic studies assessment in competition cases from a procedure perspective

“Valoración de los informes periciales en el proceso judicial”

“Assesment of expert opinions during the review procedure”

Introducción

- **Punto de partida:**
 - El boom de procesos judiciales sobre infracción de normas de la competencia.
 - Ámbito contencioso administrativo
 - Ámbito Civil
- **Importancia de la prueba pericial.**
 - Previa al proceso.
 - En el proceso.

Introduction

- **Starting point:**
 - The boom in prosecutions over antitrust violations.
 - Administrative law
 - Civil law
- **Importance of expert report:**
 - Before the claim
 - During the proceeding

Pericia y proceso probatorio español

Iniciativa

- Los litigantes solicitan y proponen los concretos medios de prueba
 - La pericial se aporta con los escritos iniciales /se anuncia/ o se solicita por designación judicial
- El juez decide la admisión o la inadmisión.
- Particularidades del artículo 60 LJCA

First step

- The parties request and suggest evidence
- The expert report is submitted with the initial documents / is announced / is requested through judicial appointment
- The judge decides on the admissibility or inadmissibility
- Rules: 60 LJCA

Práctica

- Eventual intervención del perito en el acto del juicio.
- The expert will eventually participate during the hearing.

Valoración

- El tribunal valora en Sentencia la prueba practicada.
- The Court appreciates the evidence in the judgment.

- **Objeto de la pericia.**
- **Designación del perito.**
 - Cualificación.
- **Datos:**
 - Documentos obrantes en el proceso.
 - Acceso a datos externos al proceso
 - “Tiempos” procesales.
- **Dictamen.**
 - ¿Certeza o probabilidad?

- **Object of the report**
- **Selection of the expert**
 - Qualifications
- **Data:**
 - Documents from the proceeding
 - Access to data external to the proceeding
 - Procedural steps
- **Report**
 - Certainty or probability?



Obtención de información clara y rigurosa basada en los conocimientos y experiencia del perito

Seguridad y solvencia en las afirmaciones y declaraciones

Expectativas judiciales

Aclaraciones y opinión sobre los aspectos complejos

Objetividad e independencia. Conocimiento de las repercusiones que el informe tiene para los litigantes.

Obtaining of clear and precise information based on the expert's knowledge

Security and creditworthiness of the declarations

Judiciary expectations

Clarifications and opinion on complex matters

Objectiveness and independence. Knowledge of the impact of the report on the parties.

Principio de Libre valoración.

1 solo dictamen

- Normalmente la valoración no presentará dificultad

El Juez puede apartarse del informe pericial, pero debe exponer las razones para hacerlo.

Varios en la misma línea

- Tampoco en este caso se presentará problema para el tribunal.

* La dificultad de razonar sobre la corrección científica o técnica.

Informes contradictorios

- Se tiene en cuenta:
 - La especialización de cada perito
 - La redacción del dictamen: claridad, coherencia,
 - Reacciones a las preguntas (ambigüedad, vacilaciones, seguridad, ...)
 - La credibilidad y prestigio del perito.
 - La fundamentación del dictamen.

STS (Primera) 7/11/2013

“Cártel del azúcar”

DEMANDANTE

No cualquier
experto

Periciales contrapuestas:

**Desequilibrio de
posiciones derivada de la
asimetría entre las partes**

DEMANDADO

No cualquier
experto

Criterios: (Imposible reproducción perfecta).

- **Bases correctas:**
 - Existencia del cártel y fijación concreta de precios.
- **Método e hipótesis “razonable”:**
 - Hipótesis razonada técnicamente sustentada sobre datos contrastables, no erróneos.
 - Delimitación del período temporal
 - Modulación con arreglo a la variación de costes y desprecio aquellos irrelevantes
 - Aplicación de las oportunas actualizaciones.

Criterios :

- No puede limitarse a rebatir y negar. Ni a cuestionar la exactitud o precisión de la cuantificación adversa.
- Necesidad de justificar una cuantificación alternativa mejor fundada.
- Alegada la defensa del “passing on”, debe acreditar el traslado del perjuicio “aguas abajo” .

Criterios de la Sala Tercera del TS

- **STS 28/11/2011:**
 - La prueba pericial no es idónea para emitir dictamen sobre cuestiones de derecho.
- **STS 19/2/2014:**
 - Es posible el recurso de casación para impugnar la valoración de la prueba pericial realizada en la instancia (valoración ilógica, arbitraria o irrazonable).
- **STS 21/2/2017:**
 - Deducciones fiscales por actividades de exportación: Ayudas de Estado.
 - Sobre omisión de valoración de la prueba pericial de auditoría practicada y ratificada ante el órgano jurisdiccional.
- **STS 18/2/2019:**
 - Acuerdos verticales. Valoración de la prueba pericial por la Audiencia Nacional en el sentido de no tener por acreditado el efecto restrictivo de la competencia.

Conclusiones

Conclusions



- Proliferación de procedimientos.
 - Increased court proceedings.
- Nacimiento de un mercado de litigación y de peritación.
 - Birth of a litigation and expert witnessing.
- Importancia del control de las normas procesales
 - Importance of reviewing procedural rules.
- Relevancia de los criterios judiciales sobre valoración de prueba.
 - Relevance of judicial criteria on evidence assessment.



**Muchas gracias por su
atención**

**Thank you very much for
your attention**