



RESOLUCIÓN R 4/2012 - CONSELLO GALEGO DE COLEXIOS DE APARELLADORES E ARQUITECTOS TÉCNICOS

Pleno:

D. Francisco Hernández Rodríguez, presidente
D. Fernando Cachafeiro García, vogal

En Santiago de Compostela, a 26 de setembro de 2012.

O Consello Galego da Competencia (CGC), coa composición arriba expresada e sendo relator D. Fernando Cachafeiro García, ditou a seguinte Resolución no expediente sancionador S 9/2011 incoado pola Subdirección de Investigación do Consello Galego da Competencia fronte a Consello Galego de Colexios de Aparelladores e Arquitectos Técnicos por posibles prácticas restritivas da competencia prohibidas polo artigo 1 de *Lei 15/2007, do 3 de xullo, de defensa da competencia*, consistentes no establecemento de requisitos arbitrarios para a actuación dos arquitectos técnicos como peritos xudiciais.

ANTECEDENTES DE FEITO

1. O 8 de marzo de 2011 presentouse no Servizo Galego de Defensa da Competencia (SGDC) escrito de denuncia contra a Agrupación de Aparelladores e Arquitectos Técnicos e Peritos Xudiciais de Galicia, órgano colexial do Consello Galego de Colexios de Aparelladores e Arquitectos Técnicos (CGCAAT), por presuntas prácticas prohibidas pola LDC respecto do procedemento de incorporación dos arquitectos técnicos na citada Agrupación. A petición do denunciante, o SGDC acordou o tratamento confidencial da súa identidade, en aplicación do disposto no artigo 42 LDC.
2. Tras a entrada en vigor da *Lei do Parlamento de Galicia 1/2011, do 28 de febreiro, reguladora do Consello Galego da Competencia*, a investigación foi continuada pola Subdirección de Investigación do novo organismo a cal acordou, en data do 14 de marzo de 2012, a incoación de expediente sancionador contra o Consello Galego de Colexios de Aparelladores e Arquitectos Técnicos ante a existencia de indicios racionais da existencia dunha conduta prohibida pola Lei de defensa da competencia.
3. En data 23 de maio de 2012 o entón presidente do CGCAAT presentou unha solicitude de terminación convencional do procedemento sancionador.



4. O 28 de maio de 2012 a Subdirección de Investigación acordou o inicio do procedemento de terminación convencional, instando ao CGCAAT a presentar a súa proposta de compromisos, con suspensión do procedemento sancionador en curso ata a conclusión das negociacións.
5. O 8 de xuño, o presidente do CGCAAT presentou un escrito no que se reitera a súa vontade de chegar a unha solución transaccional e se adiantan os compromisos necesarios para iso.
6. En virtude de escrito do 26 de xuño de 2012, o presidente do Consello Galego de Colexios de Aparelladores e Arquitectos Técnicos comprometeuse ante o Consello Galego da Competencia a adoptar as seguintes medidas:

"a) Estudio e proposta de modificación dos estatutos da Agrupación de Aparelladores e Arquitectos Técnicos Peritos Xudiciais de Galicia. Para facelo é necesario reunir á Xunta de Goberno do Consello Galego de Colexios de Aparelladores e Arquitectos Técnicos e a Xunta de Xestión da Agrupación de Aparelladores e Arquitectos Técnicos Peritos Xudiciais de Galicia, reunión que se celebrará antes do día 6 de xullo de 2012.

b) Acordada a proposta de modificación, enviarase á Subdirección de Investigación do Consello Galego da Competencia aos efectos da súa análise, poñendo como data límite para a súa remisión o día 13 de xullo de 2012.

c) Recibida a resposta da Subdirección de Investigación do Consello Galego da Competencia, elevarase a proposta de modificación dos Estatutos da Agrupación aos Colexios de Aparelladores e Arquitectos Técnicos de cada unha das provincias coa finalidade de que se convoque a correspondente Asemblea Xeral extraordinaria de colexiados para a proposta de aprobación de modificación dos Estatutos. Prevese que a convocatoria das citadas asembleas se faga na primeira quincena de setembro, coa finalidade de aprobar os novos Estatutos antes do día 28 de setembro.

e) Publicación na páxina Web dos colexios de Aparelladores e Arquitectos Técnicos de cada unha das provincias dos cambios aprobados, coa indicación de que estes cambios se produciron con motivo dunha resolución convencional do Consello Galego da Competencia, dentro dos cinco días seguintes á súa aprobación.

f) Envío dos Estatutos aprobados ao Consello Galego da Competencia e aos órganos administrativos que sexa pertinente".



7. Con posterioridade á recepción da proposta de compromisos, o presidente do Colexio de Arquitectos Técnicos de Ourense comunicou telefonicamente ao Subdirector de Investigación que a elaboración das listas de peritos deixara de ser competencia do Consello de Colexios, de maneira que cada colexio provincial elabora as súas propias listas.
8. Coa finalidade de evitar que a presente terminación convencional quedase baleira de contido pola acción de cada colexio provincial na elaboración das listas de peritos, a Subdirección de Investigación, mediante escrito do 23 de agosto de 2012, requiriu o compromiso dos presidentes dos colexios provinciais de aterse única e exclusivamente ao disposto na Lei de axuizamento civil para a elaboración das listas de peritos xudiciais.
9. En datas do 30 de agosto, 4, 7 e 12 de setembro de 2012, recibíronse os compromisos dos presidentes dos Colexios Oficiais de Aparelladores, Arquitectos Técnicos e Enxeñeiros da Edificación de Ourense, Lugo, A Coruña e Pontevedra, por medio dos cales se comprometen a elaborar as listas de peritos xudiciais baseándose exclusivamente nos requisitos que establece a Lei de axuizamento civil.
10. En data do 14 de setembro de 2012, a Subdirección de Investigación elevou a Proposta de Terminación Convencional ao Pleno do Consello Galego da Competencia.
11. O 20 de setembro de 2012, a Dirección de Investigación da Comisión Nacional da Competencia presentou alegacións á Proposta de Terminación Convencional que lle foi remitida pola Subdirección de Investigación do Consello Galego da Competencia o día 14 do citado mes. No seu escrito, a Dirección de Investigación da CNC sinala que estima pertinente que, *"ante o cambio do citado órgano encargado de elaborar as citadas listas de peritos, pasando do CGCAAT a cada un dos colexios provinciais, estes últimos remitan proposta de compromisos"* na que, ademais do xa sinalado, asuman os seguintes:
 - "1. Comunicar aos seus respectivos colexiados o contido íntegro da Resolución de terminación convencional que, no seu caso, adopte o Consello Galego da Competencia.*
 - 2. Publicación na web dos Colexios os cambios aprobados no prazo que se considere oportuno dende a Resolución que adopte, no seu caso, o Consello Galego da Competencia.*
 - 3. Remitir, para os efectos de vixilancia do cumprimento dos compromisos, ao Servizo Galego de Defensa da Competencia*



(enténdase Subdirección de Investigación do Consello Galego da Competencia) a documentación que acredite os cambios aprobados e calquera outro que se produza nun futuro.

4. Absterse no futuros de esixir outros requisitos distintos dos esixidos legalmente".

12. En data do 25 de setembro de 2012, recibíronse os escritos dos presidentes dos Colexios Oficiais de Aparelladores, Arquitectos Técnicos e Enxeñeiros da Edificación de Ourense, Lugo, A Coruña e Pontevedra, por medio dos cales comprométense a comunicar aos seus colexiados o contido íntegro da presente resolución e á publicación nas súas páxinas web dos cambios aprobados en virtude de a presente terminación convencional, ao tempo que reiteran o seu compromiso de elaborar as listas de peritos xudiciais exclusivamente en función dos requisitos establecidos pola Lei de axuízamento civil.

13. Son interesados neste expediente:

- O Consello Galego de Colexios de Aparelladores e Arquitectos Técnicos
- A Dirección de Investigación da Comisión Nacional da Competencia

14. Nas súas reunións do 18 e 26 de setembro de 2012, o Pleno de Consello Galego da Competencia deliberou e pronunciouse sobre o presente asunto.

FEITOS PROBADOS

Considéranse feitos probados, no presente expediente, os seguintes:

1. A Agrupación de Aparelladores e Arquitectos Técnicos e Peritos Xudiciais de Galicia é un órgano colexial, sen personalidade xurídica propia, formado por profesionais nos colexios que constitúen o consello *Galego de Colexios de Aparelladores e Arquitectos Técnicos*, no que a Agrupación ten a súa sede. A Agrupación ten como finalidade, fundamentalmente, "*velar polo axeitado cumprimento da función pericial dos seus membros*" (artigo 2, letra b dos seus estatutos) e "*realizar e manter as listas de peritos dentro das distintas demarcacións xudiciais*" (artigo 2, letra c).
2. Os membros da asociación forman parte das listas de peritos xudiciais (artigo 4 dos estatutos).



3. Aínda que o artigo 1 dos estatutos declara que a adhesión dos profesionais colexiados á agrupación ten carácter voluntario, o seu artigo 23, esixe acreditar, fundamentalmente, os seguintes requisitos: *a)* un mínimo de cinco anos de exercicio profesional de modo continuado; *b)* un mínimo de 100 puntos de acordo cun baremo que inclúe, entre outro, puntos pola realización de cursos de formación organizados pola propia Agrupación ou os colexios provinciais ou puntos por cada ano de experiencia profesional ou por ditames emitidos en procedementos xudiciais.
4. Con posterioridade ao inicio do presente expediente de terminación convencional do expediente sancionador aberto contra o CGCAAT, o Consello adoptou o acordo de deixar de elaborar as listas de peritos xudiciais, transferindo a devandita competencia aos catro colexios oficiais provinciais de Galicia.
5. A requirimento da Subdirección de Investigación do Consello Galego da Competencia, os presidentes dos Colexios Oficiais de Aparelladores, Arquitectos Técnicos e Enxeñeiros da Edificación de Ourense, Lugo, A Coruña e Pontevedra, comprometéronse por escrito a ratificar os compromisos adiantados polo presidente do CGCAAT, xunto cos alegados pola Comisión Nacional da Competencia.

FUNDAMENTOS DE DEREITO

1. Obxecto do expediente

1. Dentro das funcións de resolución atribuídas ao Pleno do Consello Galego da Competencia, o artigo 52.1 da LDC dispón que este poderá resolver, por proposta da Dirección de Investigación, a terminación convencional do procedemento sancionador incoado cando os presuntos infractores propoñan compromisos que resolvan os efectos sobre a competencia derivados das condutas obxecto do expediente e quede suficientemente garantido o interese público.
2. Neste caso, a conduta obxecto do expediente sancionador consiste no establecemento de regras que restrinxen o acceso dos profesionais ás listas de peritos xudiciais que elabora o Consello Galego de Colexios de Aparelladores e Arquitectos Técnicos.



2. Valoración preliminar da normativa interna do Consello Galego de Colexios de Aparelladores e Arquitectos Técnicos

3. O artigo 1 da LDC prohíbe todo acordo, decisión ou recomendación colectiva, ou práctica concertada ou conscientemente paralela, que teña por obxecto, produza ou poida producir o efecto de impedir, restrinxir ou falsear a competencia en todo ou parte do mercado nacional.
4. Segundo consolidada doutrina das autoridades de competencia, os colexios profesionais constitúen asociacións de empresas ou empresarios os acordos da cal, decisións, etc. constitúen "decisións ou recomendacións colectivas" nos termos previstos polo mencionado artigo 1 LDC.
5. A Subdirección de Investigación considera que o sistema previsto na normativa interna do CGCAAT para a elaboración das listas de peritos xudiciais ten un efecto restritivo da competencia na medida en que establecen requisitos que, carecendo de amparo legal, restrinxen inxustificadamente o acceso dos profesionais a estas.
6. O Pleno do Consello Galego da Competencia comparte a valoración que efectúa a Subdirección de Investigación e, en consecuencia, considera que o sistema de elección de peritos xudiciais previsto nas normas do CGCAAT, constitúe unha decisión ou recomendación colectiva prohibida polo artigo 1 LDC.
7. A restrición da competencia consiste en establecer requisitos non previstos na Lei de axuízamento civil, para resultar elixible como perito xudicial. Nestes termos, o Consello Galego de Colexios está a limitar as posibilidades de actuar como peritos en procedementos xudiciais a profesionais que -malia cumprir os criterios establecidos polo lexislador para garantir o correcto funcionamento deste trámite procesual- non poden actuar como tales por non se axustar ás pautas establecidas arbitrariamente pola asociación profesional. Entre os criterios restritivos da competencia inclúese a esixencia de experiencia profesional mínima de cinco anos e a obtención dun número mínimo de puntos nun baremo que inclúe, de novo, a experiencia profesional previa, os ditames previos efectuados en procedementos xudiciais, ou a realización previa de cursos organizados pola propia agrupación ou os colexios provinciais.

3. - Valoración dos compromisos presentados polo Consello Galego de Colexios de Aparelladores e Arquitectos Técnicos

8. O artigo 52 da LDC dispón que os compromisos presentados polas partes deben ser aptos para: a) resolver os efectos sobre a competencia



- derivados das condutas obxecto do expediente, e b) garantir suficientemente o interese público. A estes efectos, a Comunicación da Comisión Nacional da Competencia sobre terminación convencional de expedientes sancionadores afirma que debe valorarse se os compromisos presentados efectivamente resolvan de xeito claro e inequívoco os problemas de competencia detectados; poidan poñerse en práctica de xeito rápido e efectivo; e a vixilancia do seu cumprimento e da súa efectividade é viable.
9. A proposta de compromisos presentada polo CGCAAT consiste na reforma do Regulamento da Agrupación de Arquitectos, Peritos e Forenses no sentido de: a) modificar o Regulamento da Agrupación de Aparelladores e Arquitectos Técnicos e Peritos Xudiciais de Galicia no sentido de establecer como criterios de admisión nesta, e indirectamente nas listas de peritos xudiciais, exclusivamente aqueles que sinala a Lei de axuízamento civil; b) difundir na páxina web dos distintos colexios provinciais a terminación convencional do presente expediente; e c) acreditar documentalmente o cambio estatutario. Con posterioridade á presentación dos citados requisitos, comunicouse á Subdirección de Investigación que o Consello Galego de Colexios renunciaba á elaboración das listas, que pasarán a ser competencia dos colexios provinciais.
 10. O Pleno do Consello Galego da Competencia considera que os compromisos presentados eliminaban os efectos restritivos da competencia no mercado de servizos afectado ao eliminar as barreiras que impoñía o Consello Galego de Colexios ao acceso ás lista de peritos xudiciais. A renuncia posterior do CGCAAT a elaborar a citada lista ratifica esta conclusión na medida en que supón deixar sen efecto as súas normas internas sobre listas de peritos xudiciais. Se o CGCAAT -no sucesivo- non vai elaborar as listas de peritos de acordo coa súa normativa interna, elimínase a restrición da competencia que motivou a incoación do presente expediente sancionador.
 11. A defensa da competencia e do interese público esixe que se dá coñecer os interesados, á maior brevidade posible, os cambios adoptados no seo dos colexios profesionais, de forma que os colexiados coñezan de inmediato a eliminación das barreiras ao exercicio de determinadas actividades profesionais, neste caso, á actuación como perito xudicial. Por este motivo, o Pleno do Consello Galego da Competencia considera necesario que o CGCAAT asuma o compromiso de informar do cambio interno que se levou a cabo ao deixar sen efecto a súa normativa interna e traspasar esta competencia aos colexios provinciais.
 12. Non podemos descoñecer que o cambio operado no transcurso do presente expediente entraña o risco de que os respectivos colexios



provinciais, cando asuman a competencia de elaborar as listas de peritos xudiciais, volvan introducir as restricións da competencia ás que esta resolución pon fin, o que obrigaría a Subdirección de Investigación do Consello Galego da Competencia a incoar o correspondente expediente sancionador. Por este motivo, entendemos que ha de valorarse de xeito moi positivo o feito de que -malia non ser parte no presente expediente sancionador- os presidentes dos colexios provinciais, a instancias da Subdirección de Investigación do CGC, comprometéranse por escrito a elaborar as súas listas de peritos xudiciais seguindo exclusivamente os criterios fixados na Lei de axuízamento civil, a acreditar documentalmente o cumprimento do devandito compromiso, a absterse no futuro de esixir outros requisitos e a informar aos seus colexiados dos termos da presente terminación convencional, tanto de xeito individual, coma nas súas respectivas webs.

13. En definitiva, á vista dos compromisos presentados polo Consello Galego de Colexios de Aparelladores e Arquitectos Técnicos, que deberán ser debidamente acreditados, o Pleno do Consello Galego da Competencia considera que, polas razóns expostas, cabe acordar a terminación convencional do expediente sancionador S 6/2012.
14. O Pleno do CGC considera que os compromisos presentados polos presidentes dos Colexios Oficiais de Aparelladores, Arquitectos Técnicos e Enxeñeiros da Edificación de Ourense, Lugo, A Coruña e Pontevedra non han de ser incluídos no Acordo de terminación convencional, na medida en que o presente expediente sancionador -ao que poñemos fin convencionalmente- non se dirixe fronte a eles, sen prexuízo de que o seu incumprimento daría lugar á incoación dun expediente sancionador por parte da Subdirección de Investigación.

En virtude de todo o anterior, o Pleno do Consello Galego da Competencia coa composición recollida ao principio, vistos os preceptos citados e os demais de xeneral aplicación,

RESOLVE

Primeiro: Acordar a Terminación Convencional do Expediente sancionador R 4/2012 por considerar adecuados os compromisos presentados polo presidente do Consello Galego de Colexios de Aparelladores e Arquitectos Técnicos consistentes en:



1. Absterse de elaborar as listas de peritos xudiciais que se remiten anualmente á Administración de Xustiza.
2. Absterse no futuro de elaborar as citadas listas atendendo a requisitos distintos dos establecidos legalmente.
3. Difundir na web dos colexios provinciais os termos da presente terminación convencional do expediente sancionador.

Estes compromisos son vinculantes para as partes, nos termos establecidos no artigo 52.2 da Lei 15/2007, e o seu incumprimento constitúe unha infracción grave de acordo co disposto no artigo 62.4.c) da mesma Lei.

Segundo: Instar ao Consello Galego de Colexios de Aparelladores e Arquitectos Técnicos a que acredite documentalmente o cambio no Regulamento da Agrupación de Aparelladores e Arquitectos Técnicos e Peritos Xudiciais de Galicia consistente na cesión da competencia para a elaboración das listas de peritos xudiciais aos colexios provinciais e que, para tal efecto, remita á Subdirección de Investigación copia da convocatoria e da acta da reunión do órgano colexial na que se aprobe a modificación mencionada, así como o texto íntegro do novo Regulamento.

Terceiro: Encomendar á Subdirección de Investigación a vixilancia desta Resolución de terminación convencional e, polo tanto, dos compromisos propostos e das obrigas impostas para o eficaz cumprimento daqueles.

Comuníquese esta Resolución á Subdirección de Investigación do CGC e notifíquese aos interesados facéndolles saber que contra esta non cabe recurso ningún en vía administrativa, podendo interpoñer recurso contencioso-administrativo nos termos previstos na *Lei 29/1998, do 13 de xuño, reguladora da xurisdición administrativa*, o cal -por imperativo do artigo 31.2 da *Lei 1/2011, do 28 de febreiro, reguladora do Consello Galego da Competencia*- ha de interpoñerse ante o Tribunal Superior de Xustiza de Galicia.