

GUILLERMO CABANELLAS DE LAS CUEVAS

PABLO PALAZZI

ANDRÉS SÁNCHEZ HERRERO

DIEGO H. SEREBRINSKY

DERECHO DE LA COMPETENCIA DESLEAL



HELIASTA

GRUPO CLARIDAD



UNIVERSIDAD
AUSTRAL

ÍNDICE

Prólogo	9
-------------------	---

CAPÍTULO I

INTRODUCCIÓN

1. El concepto de competencia desleal	11
2. Problemas terminológicos.	26
3. Importancia del régimen de competencia desleal.	28
4. Ubicación en el universo jurídico	30
5. Vaguedad de los límites del Derecho de competencia desleal	32
6. Competencia desleal y derechos subjetivos.	37
7. Competencia desleal y bienes inmateriales	40

CAPÍTULO II

FUNDAMENTOS ECONÓMICOS DEL RÉGIMEN DE COMPETENCIA DESLEAL

1. Introducción.	43
2. El régimen de competencia desleal como parte del Derecho de la competencia.	44
3. El modelo de competencia y sus implicancias	45
4. Requisitos y limitaciones del sistema de competencia	48
5. Multiplicidad de cuestiones económicas planteadas por el régimen de competencia desleal	51
6. La imitación desleal y otras figuras afines	51
7. Actos de confusión	58
8. La desorganización del competidor y otros daños causados a su estructura productiva.	60

9. Actos de discriminación	62
10. Actos relativos a conocimientos confidenciales	64

CAPÍTULO III

EVOLUCIÓN HISTÓRICA EN EL DERECHO ARGENTINO
Y COMPARADO

1. Introducción	85
2. El régimen de competencia desleal en las sociedades preindustriales	86
3. Los regímenes decimonónicos de competencia desleal	88
4. Desarrollo de los regímenes de competencia desleal en el siglo xx	90
5. El Derecho de la competencia desleal en Alemania	95
6. El Derecho de la competencia desleal en Francia	102
7. El Derecho de la competencia desleal en España	105
8. El Derecho de la competencia desleal de la Unión Europea	110
9. El Derecho de la competencia desleal en Gran Bretaña	118
10. El Derecho de la competencia desleal en los Estados Unidos	120
11. La evolución del Derecho argentino de competencia desleal	130

CAPÍTULO IV

FUENTES DEL DERECHO DE LA COMPETENCIA DESLEAL

1. Introducción	135
2. La Constitución Nacional	135
3. Acuerdos internacionales	136
4. Legislación	151
5. Jurisprudencia	167
6. Doctrina	168
7. Usos y costumbres	168
8. Otras fuentes	169

CAPÍTULO V

RELACIÓN DEL RÉGIMEN DE COMPETENCIA DESLEAL CON
LOS RESTANTES ELEMENTOS DEL ORDEN JURÍDICO

1. Introducción	173
2. Derecho de la competencia desleal y Derecho Comercial	174
3. Derecho de la competencia desleal y Derecho Civil	175
4. Derecho de la competencia desleal y Derecho Administrativo	176
5. Derecho de la competencia desleal y Derecho Procesal	177
6. Derecho de la competencia desleal y Derecho Penal	180

7. Derecho de la competencia desleal y Derecho Económico	181
8. El Derecho de la competencia desleal como parte del Derecho de la competencia	182
9. Derecho de la competencia desleal y Derecho de la propiedad intelectual	198
10. Derecho de la competencia desleal y Derecho de patentes	200
11. Derecho de la competencia desleal y Derecho de marcas	204
12. Derechos de la competencia desleal y derechos de autor	208
13. Derecho de la competencia desleal y Derecho Constitucional	211
14. Derecho de la competencia desleal y Derecho Laboral	214
15. Derecho de la competencia desleal y Derecho Internacional Público	215
16. Derecho de la competencia desleal y Derecho Internacional Privado	216

CAPÍTULO VI

LA FIGURA GENERAL DE COMPETENCIA DESLEAL

1. Introducción	217
2. Estructura del régimen de competencia desleal en el Derecho positivo argentino	218
3. Las figuras generales de competencia desleal en el Derecho Comparado	220
4. Las figuras generales de competencia desleal en el Derecho argentino	221
5. El artículo 10 bis, párrafo 2, del Convenio de París	227
6. La elaboración de un tipo general de competencia desleal	228
7. La figura general de competencia desleal desde la perspectiva económica	231
8. La inserción de la figura general de competencia desleal en el Derecho argentino	234
9. Elementos de la competencia desleal en general. Introducción	236
10. El acto de competencia	237
11. Elementos objetivos del acto de competencia	237
12. La conducta de mercado	238
13. La finalidad competitiva	245
14. Aspectos subjetivos	248
15. La relación de competencia	250
16. Otros posibles requisitos del acto de competencia desleal	253
17. El concepto de deslealtad en el ámbito de la figura general de competencia desleal	255
18. Los usos empresariales	263
19. Las normas especiales sobre lealtad competitiva como elemento para determinar la deslealtad en general	267
20. El modelo económico de competencia y sus consecuencias sobre la figura general de competencia desleal	268

CAPÍTULO VII

LOS INTERESES PROTEGIDOS POR EL RÉGIMEN
DE COMPETENCIA DESLEAL

1. Introducción	273
2. Evolución de las concepciones relativas al interés protegido por el régimen de competencia desleal	275
3. El interés protegido en el Derecho argentino de competencia desleal	277

CAPÍTULO VIII

FIGURAS ESPECIALES DE COMPETENCIA DESLEAL.
CLASIFICACIÓN

1. Introducción	283
2. Las figuras especiales de competencia desleal en el Derecho argentino	284
3. Las fuentes de las figuras especiales de competencia desleal en el Derecho argentino	285
4. Relación entre la figura general de competencia desleal y las figuras especiales	286
5. Clasificación de los actos de competencia desleal	288

CAPÍTULO IX

LA IMITACIÓN DESLEAL

1. Sobre la imitación, en general.	295
2. Sobre la imitación desleal, en general.	300
3. Imitación desleal por riesgo de confusión	304
3.1. Noción	304
3.2. Requisitos	304
3.3. La inevitabilidad del riesgo de confusión	313
4. Imitación desleal por explotación de la reputación ajena.	320
4.1. Noción	320
4.2. ¿Por qué se debe proteger la reputación?	321
4.3. Presupuestos de la protección	322
4.4. Alternativas de protección	323
5. Imitación desleal por apropiación del esfuerzo ajeno.	326
5.1. Noción	326
5.2. Casos.	328
5.3. Fundamento de la prohibición	329
5.4. Requisitos	331
5.5. Imitación de prestaciones tuteladas por un derecho intelectual	337
5.6. La imitación de bases de datos.	337

6. Imitación sistemática obstruccionista	347
6.1. Noción	347
6.2. Requisitos	348
7. La imitación desleal y los derechos de propiedad intelectual.	354

CAPÍTULO X

ACTOS DE ENGAÑO

1. Introducción	359
2. El principio de veracidad	361
3. El derecho a la información.	362
4. Los actos de engaño en el Derecho de la competencia desleal estadounidense.	364
5. Los actos de engaño en el Derecho europeo de la competencia desleal	379
6. Los actos de engaño en el Derecho de la competencia desleal argentino	391
7. Elementos del ilícito competitivo de acto de engaño	392
8. Tratamiento jurisprudencial de los actos de engaño en el Derecho argentino	396

CAPÍTULO XI

PUBLICIDAD COMPARATIVA

1. Introducción	401
2. La publicidad	403
3. La publicidad comparativa	405
4. La publicidad comparativa en los Estados Unidos de América.	407
5. La publicidad comparativa en la Unión Europea	409
6. La publicidad comparativa en el Derecho de la competencia desleal argentino	414

CAPÍTULO XII

ACTOS SUSCEPTIBLES DE CREAR CONFUSIÓN

1. Introducción	425
2. Figura general y figuras especiales en materia de actos susceptibles de crear confusión	426
3. Características de la confusión y distinción respecto de otras figuras	427
4. Elementos de la confusión como supuesto de competencia desleal	429
5. Especies de confusión y de actos que la causan	431
6. Relación temporal entre las prestaciones	434

7. La aptitud distintiva de las prestaciones y de sus elementos	435
8. Confusión entre empresas y confusión respecto de las características y propiedades	436
9. Ámbito de protección frente a la confusión.	438
10. Casos especiales de confusión.	440

CAPÍTULO XIII

EL USO ATÍPICO DE LA MARCA AJENA

1. Introducción.	445
2. Uso típico y uso atípico de la marca	447
3. Metodologías para el encuadramiento jurídico del uso atípico de la marca	449
4. Elementos normativos determinantes de la licitud del uso atípico de la marca ajena	452
5. Usos privados de la marca	454
6. Uso de signos marcarios en publicaciones	455
7. Uso de signos marcarios en el curso del proceso de comercialización	457
8. Uso de signos marcarios en relación con productos sujetos a elaboración.	461
9. Uso de signos marcarios ajenos para indicar características de bienes o servicios propios.	463
10. Uso de signos marcarios ajenos en publicidad	465
11. El rellenado de envases	467

CAPÍTULO XIV

DENOMINACIONES DE ORIGEN E INDICACIONES GEOGRÁFICAS

1. Introducción.	469
2. Terminología y definiciones.	470
3. Marco normativo	475
4. La ubicación de las indicaciones geográficas en el orden jurídico	482
5. Las indicaciones geográficas en el sistema del Convenio de París y del acuerdo TRIP	485
6. Las indicaciones geográficas en la Ley 25.380 y sus reformas	498
7. Régimen de los nombres geográficos argentinos en el campo de los vinos y de las bebidas espirituosas de naturaleza vínica.	508
8. Las indicaciones geográficas en la Ley de Lealtad Comercial	514
9. Las conductas relativas a indicaciones geográficas como actos de competencia desleal	516

CAPÍTULO XV

CONDUCTAS RELATIVAS A SECRETOS E INFORMACIÓN CONFIDENCIAL

1. Introducción.	519
2. Elementos del régimen de protección de la información secreta y confidencial	520
3. Derechos sobre la información secreta y confidencial	521
4. Casos de actos de competencia desleal relativos a información secreta o confidencial	524

CAPÍTULO XVI

USO DE INFORMACIÓN POR LAS AUTORIDADES ADMINISTRATIVAS

1. Introducción.	549
2. Las reglas del acuerdo TRIP en materia de protección de datos suministrados a las autoridades administrativas.	550
3. El uso de información por las autoridades administrativas en el Derecho positivo argentino	553
4. El tratamiento adecuado para el uso de la información suministrada a las autoridades administrativas	557

CAPÍTULO XVII

INJERENCIA EN RELACIONES CONTRACTUALES AJENAS

1. Introducción.	565
2. Fundamento	566
3. Actores	569
4. Inducción al incumplimiento contractual	570
5. Inducción a la extinción regular de contratos.	582
6. Captación de clientes	598
7. Captación de empleados	614
8. Explotación del incumplimiento contractual	626

CAPÍTULO XVIII

LA DENIGRACIÓN DEL COMPETIDOR COMO ACTO DE COMPETENCIA DESLEAL

1. Introducción.	633
2. Concepto, fundamento y diferencia con otras figuras.	633
3. Normativa aplicable.	635
4. Requisitos del acto de denigración	642

5. Caracterización de la figura de denigración	645
6. Denigración, afirmaciones verdaderas y libertad de expresión	652
7. Análisis de la casuística jurisprudencial	654
8. Remedios legales	666

CAPÍTULO XIX

LA VENTA A PÉRDIDA

1. Introducción	673
2. El marco jurídico aplicable a la evaluación de las ventas a pérdida	677
3. Las ventas a pérdida como práctica depredatoria	679
4. La venta a pérdida como inducción al error	681
5. La venta a pérdida como práctica denigratoria y de desarticulación de un competidor	683
6. La venta a pérdida en violación de cláusulas contractuales	685

CAPÍTULO XX

LA VIOLACIÓN DE NORMAS COMO ACTO DE COMPETENCIA DESLEAL

1. Introducción	687
2. La lesión a la <i>par conditio concurrentium</i>	689
3. El supuesto de hecho típico del ilícito de violación de normas	690

CAPÍTULO XXI

LA EXPLOTACIÓN DE UNA SITUACIÓN DE DEPENDENCIA ECONÓMICA COMO SUPUESTO DE COMPETENCIA DESLEAL

1. Introducción	697
2. La explotación por parte de una empresa de la situación de dependencia económica en que puedan encontrarse sus empresas clientes, proveedoras o distribuidoras	698
3. Elementos del ilícito de explotación de una situación de dependencia económica	701
4. Clases de situación de dependencia económica	704
5. La falta de alternativas suficientes, razonables, equivalentes y viables	720
6. La acción jurídicamente relevante	722

CAPÍTULO XXII

PRÁCTICAS COMERCIALES AGRESIVAS

1. Introducción	727
2. Delimitación de las prácticas comerciales agresivas	728
3. Influencia en la decisión del consumidor	732
4. Casos específicos de prácticas comerciales agresivas	734

CAPÍTULO XXIII

TRATAMIENTO DISCRIMINATORIO Y BOICOTEO

1. Introducción	739
2. El tratamiento discriminatorio del consumidor como ilícito de deslealtad comercial	741
3. Elementos del ilícito	742
4. La deslealtad competitiva en la discriminación	743
5. Boicoteo	744

CAPÍTULO XXIV

OBSEQUIOS, PREMIOS, CONCURSOS

1. Introducción	747
2. Deslealtad por presión: obsequios o publicidad con regalo	749
3. Deslealtad por oscuridad o engaño: venta con prima y subordinación de prestaciones	753
4. Competencias, concursos y sorteos	758

CAPÍTULO XXV

LA OBLIGACIÓN DE NO COMPETENCIA

1. Introducción	763
2. La libertad de competir y la obligación de no competir (el principio general y sus limitaciones)	763
3. Fuentes de la obligación de no competencia: prohibición legal y convencional de competir	764
4. Análisis de los diversos supuestos existentes en el Derecho argentino	766

CAPÍTULO XXVI

LAS ACCIONES CIVILES EN MATERIA DE COMPETENCIA DESLEAL

1. Introducción	785
---------------------------	-----

2. Fundamentos jurídicos de las acciones civiles en materia de competencia desleal	787
3. Acción de indemnización de daños y perjuicios	788
4. Acciones declarativas	789
5. Acción de cesación o prohibición	791
6. Acción de remoción de efectos	793
7. Acción de rectificación de información	795
8. Acción de enriquecimiento sin causa	797
9. Acciones por violación de la Ley de Lealtad Comercial	802
10. Acciones por violación de la Ley de Defensa del Consumidor	802
11. Acciones por violación de la Ley de Defensa de la Competencia	803
12. Legitimación	803
13. Medidas cautelares	808
14. Prescripción	810
15. Competencia judicial	811
16. Arbitrabilidad	812

CAPÍTULO XXVII

EL DELITO DE COMPETENCIA DESLEAL

1. Introducción	815
2. La figura del artículo 159 del Código Penal	817
3. Los medios de la competencia desleal	818
4. El elemento intencional	823
5. Sujeto pasivo	824
6. Desvío de clientela	825
7. Capacidad del autor para atraer clientela	826
8. Tentativa	828
9. Acción privada	828
10. Otras figuras penales	828

CAPÍTULO XXVIII

DETERMINACIÓN DEL DERECHO APLICABLE A LA COMPETENCIA
DESLEAL EN EL PLANO INTERNACIONAL

1. Introducción	829
2. Observaciones preliminares	830
3. El principio de territorialidad	832
4. El trato nacional	835
5. La determinación del Derecho aplicable en los acuerdos internacionales	836

6. La determinación del Derecho aplicable sobre la base de los efectos sobre el mercado	837
7. Determinación del Derecho aplicable sobre la base del régimen de responsabilidad extracontractual	842
8. Reglas especiales para la determinación del Derecho aplicable	844
9. Determinación del Derecho aplicable en el contexto del Derecho de la competencia desleal argentino	845
10. Aspectos penales	852
11. Efecto de las cláusulas contractuales sobre la determinación del Derecho aplicable	854
12. Casos de aplicación de las reglas generales en materia de determinación de la ley aplicable a la competencia desleal	856
<i>Bibliografía</i>	865