

Consulta Pública

Guía sobre la aplicación de las reglas de los art. 169, 170 y 171 de la OCM Única para los sectores del Aceite de oliva, carne de vacuno y cereales.

Comentarios de Cooperativas Agro-alimentarias a la consulta pública de la DG Competencia de la Comisión Europea

I. Antecedentes

1. La Comisión Europea (CE) ha lanzado una consulta pública (15 de enero a 5 mayo de 2015) respecto al proyecto de directrices sobre la aplicación de las normas específicas previstas en los artículos 169, 170 y 171 del Reglamento 1308/2013 (en adelante OCM Única) en los sectores del aceite de oliva, de la carne de vacuno y de los cultivos herbáceos (en adelante directrices).
2. El borrador de directrices elaborado por la CE no es un marco normativo de obligado cumplimiento. Su objetivo es orientar a productores, autoridades de defensa de la competencia y órganos jurisdiccionales a evaluar las prácticas de organizaciones de productores (OPs) y sus Asociaciones (AOPs) en el marco de aplicación de las excepciones al derecho de la competencia establecidas por la OCM Única para dichos sectores.
3. Las directrices describen el marco de normas de competencia de aplicación general; las normas específicas previstas en los art. 169, 170 y 171 del Reglamento de la OCM Única; y la aplicación práctica de las normas específicas previstas sobre dichos artículos en los sectores agrícolas afectados.
4. Cooperativas Agro-alimentarias de España plantea en este documento el papel de las cooperativas agroalimentarias ante estas directrices, y plantea la posibilidad en base a las excepciones establecidas por la OCM Única y las directrices, acciones concretas en un sector del aceite de oliva

5. El papel de las cooperativas como OPs y AOPs

6. El art. 42 del TFUE da potestad al legislador comunitario a adoptar excepciones al derecho de la competencia aplicables a la producción y al comercio de productos agrícolas, teniendo en cuenta los objetivos de la PAC del art. 39 del TFUE. Los art. 101 a 106 del TFUE que definen el derecho de la competencia de la UE son de plena aplicación sobre todos los acuerdos, decisiones y prácticas a la producción y al comercio de determinados productos agrícolas en tanto que no haya una disposición comunitaria que disponga lo contrario.
7. ***El punto 14 de las directrices reconoce que la jurisprudencia del TJUE confirma que la organización de una empresa en forma cooperativa no***

constituye en sí mismo un comportamiento contrario a la competencia, si bien tampoco está al margen de la prohibición del art. 101,1 ni de la prohibición de abuso de posición dominante del art. 102 del TFUE.

8. Para que una OP o AOP pueda beneficiarse de las excepciones establecidas en el Reglamento de la OCM Única sobre negociaciones contractuales en los sectores del aceite de oliva, carne de vacuno y cereales, deben cumplir con una serie de condiciones referidas a:
 - El reconocimiento de las OPs y AOPs por el Estado miembro.
 - El cumplimiento con los objetivos establecidos por la OCM Única para ser reconocida como OP-AOP.
 - La superación de una prueba de *eficiencia económica significativa*.
 - Las relaciones entre la OP y sus miembros.
 - El tope o límite del volumen de producto objeto de las negociaciones contractuales.
 - Las obligaciones de notificación a las autoridades.
9. Teniendo en cuenta los puntos anteriores, las cooperativas agroalimentarias son empresas con personalidad jurídica propia, reconocidas en la gran mayoría de Estados miembros de la UE, que participan activamente y forman parte del tráfico comercial ordinario desde hace más de 100 años. En España la realidad de la empresa cooperativa se recoge en la propia Constitución española de 1978 en su art. 129.2, cuyo mandato fue desarrollado por la Ley de Cooperativas 27/1999, de 16 de julio.
- 10. En definitiva, el régimen de la empresa cooperativa agroalimentaria, sea de primer o segundo grado, es mucho más exigente en términos estatutarios, de gobernanza, gestión e integración económica con sus socios que las condiciones mínimas establecidas para OPs o AOPs definidas en la OCM Única. Por tanto, las limitaciones establecidas en el marco del derecho de la competencia no difieren del resto de sociedades de capital o empresas bajo otra forma no cooperativa, como se desprende del punto 14 del borrador de directrices objeto de la consulta. De este modo, una cooperativa podrá ser automáticamente reconocida como una OP o AOP, siempre que cumpla con los requisitos de volumen de producción y número de productores que establezca el Estado miembro para su reconocimiento, sin embargo, una OP o una AOP no cumple por definición con los exigentes requisitos de una cooperativa.**
- 11. Se concluye, por tanto, que el régimen cooperativo escapa a las posibles limitaciones o exámenes de eficiencia económica establecidos en el borrador de directrices objeto de examen si el reconocimiento de OP o AOP se organiza bajo la fórmula cooperativa, no teniendo más limitaciones que las establecidas por el derecho de la competencia a cualquier tipo de empresa.**

II. Papel de las OPs o AOPs en el sector del aceite de oliva

12. El desequilibrio en la cadena agroalimentaria y de la gran variabilidad producciones anuales provoca enormes fluctuaciones de precios entre campañas, lo que implica graves consecuencias para productores y consumidores, resultando muy difícil explicar las variaciones de precios existentes entre campañas, muy especialmente en los países no productores y poco familiarizados con el cultivo.

13. Para evitarlo, la CE elaboró un *plan de acción del olivar*¹ que contemplaba, entre otras medidas, la necesidad de dotar al sector de mecanismos para *adecuar la oferta a la demanda entre campañas*.
14. Este compromiso se ha visto reflejado en la reforma de la PAC mediante el mantenimiento del almacenamiento privado, así como la creación de las *Organizaciones de Productores y sus Asociaciones, y en la capacidad que se les otorga para coordinar sus ventas al objeto de reequilibrar oferta y demanda*. Del mismo modo, la normativa contempla la posibilidad de que las AOPs y las Interprofesionales del sector puedan poner en marcha estas medidas mediante acuerdos de extensión de norma orientados a estos fines.
15. Para lograr estos objetivos es necesario que los Reglamentos específicos de aplicación concreten el funcionamiento de estas Organizaciones, evitando cualquier problema con la aplicación del derecho de la competencia, tanto a nivel nacional como comunitario.
16. **El objetivo** para el sector productor de aceite de oliva es integrar en la mayor parte del sector productor en Organizaciones de Productores y que estas, a su vez, formen parte de una AOP de ámbito nacional cuya principal finalidad fuese la adecuación de la oferta a la demanda. Junto a esto, y haciendo uso de las instalaciones del Patrimonio Comunal Olivarero (fundación del sector que gestiona una bodega con capacidad para 400 millones de Kg de aceite) esta asociación solventaría la capacidad de bodega que esta medida requeriría de un modo conjunto para todo el sector productor.
17. **Como propuesta**, se calificarían como Organizaciones de Productores conforme al Reglamento 1308/2013 (OCM única) aquellas que, conforme al Art 152 punto 1, apartado c) letra i), persigan como finalidad específica: "garantizar que la producción se planifique y se ajuste con arreglo a la demanda, sobre todo en lo referente a la calidad y a la cantidad".
18. Estas OPs se marcarán como objetivo, conforme al punto 1 del artículo 169, "concentrar la oferta" lo que, en referencia a ese mismo punto, le permitirá "negociar, en nombre de sus miembros y respecto de una parte o a la totalidad de la producción acumulada de sus miembros, contratos de suministro de Aceite de Oliva." Esta actividad de concentración de la oferta la podrán hacer por medio de una Asociación de OPs de la cual formen parte.
19. Además de este objetivo, las OPs, conforme al requisito establecido en el artículo 169 punto 1 apartado a), deberán realizar al menos una de entre las siguientes actividades
- i) distribución conjunta, en particular plataformas de venta conjuntas y transporte conjunto;
 - ii) envasado, etiquetado y promoción conjuntos;
 - iii) organización conjunta del control de la calidad;
 - iv) uso conjunto de equipos e instalaciones de almacenamiento;
 - v) transformación conjunta;
 - vi) gestión conjunta de los residuos directamente relacionados con la producción del Aceite de Oliva;
 - vii) adquisición conjunta de materias primas;
20. Cada OP deberá elegir la suya, no debiéndose poner mayores requisitos para su calificación.

¹ Presentado al Consejo de Agricultura el 22 de junio de 2012 por el Comisarios de Agricultura y Desarrollo Rural, Dacian Ciolos.

21. La Asociación de OPs, en cumplimiento del artículo 156, 1 párrafo 2º, "podrá desempeñar cualquiera de las actividades o funciones de las OPs". Para esto, desarrollará la actividad de concentración de la oferta, garantizando la planificación de la producción y la demanda (entendemos que esto ya sería suficiente para su reconocimiento). En cualquier caso, si esto no fuese suficiente para su reconocimiento, podría realizar la gestión conjunta de instalaciones de almacenamiento, mediante los almacenes del Patrimonio Comunal Olivarero.
22. Las negociaciones por parte de la Asociación de OPs, conforme a lo previsto en el artículo 169,2 tendrán lugar:
- a) "sin transferencia de la propiedad del aceite de oliva".
 - b) "sin que el precio negociado sea el mismo".
 - c) "el volumen de la producción de Aceite de Oliva objeto de las negociaciones no superará el 20% del mercado relevante." En base a esto la Asociación de OPs no tendrá limitación alguna en cuanto al tamaño, debiendo respetar que el volumen objeto de negociación en ningún caso superara el 20% del mercado relevante.
23. Si la Asociación de OPs consiguiese la representación necesaria conforme a los requisitos establecidos en el artículo 164 apartado 3, esta Asociación podrá implantar una Extensión de Norma con el objetivo de "comercialización" tal como establece el artículo 164 apartado 4d.