



Pleno
Expediente VCR-003-2023
Calificación de Excusa

Visto el memorándum número ST-2024-006, presentado el siete de octubre de dos mil veinticuatro, en la Oficialía de Partes (OFICIALÍA) de la Comisión Federal de Competencia Económica (COFECE O COMISIÓN) por el Secretario Técnico de la COFECE Juan Francisco Valerio Méndez (SECRETARIO TÉCNICO), por el cual solicita al Pleno de esta COFECE la calificación de excusa para conocer, tramitar y/o tomar determinaciones del expediente al rubro citado (EXPEDIENTE); con fundamento en los artículos 28, párrafos décimo cuarto y vigésimo, fracciones I y VI, de la Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos (CPEUM); 12, fracciones X y XXX, 18, 19 y 24, fracción IV, de la Ley Federal de Competencia Económica (LFCE);¹ 1, 4, fracción I, 5, fracción XX, 6, 7 y 8 del Estatuto Orgánico de la COFECE vigente (ESTATUTO); y 31 de las Disposiciones Regulatorias de la Ley Federal de Competencia Económica (DRLFCE); en sesión ordinaria celebrada el diecisiete de octubre de dos mil veinticuatro, el Pleno de esta COFECE calificó la excusa planteada, de acuerdo a los antecedentes, consideraciones de derecho y resolutivos que a continuación se expresan:

I. ANTECEDENTES

PRIMERO. El veintitrés de octubre de dos mil diecinueve, el titular de la Autoridad Investigadora (AI) emitió el acuerdo por el cual inició la investigación identificada con el número de expediente IEBC-002-2019.

SEGUNDO. El veintidós de marzo de dos mil veintidós, el titular de la AI emitió el Dictamen Preliminar (DP) mediante el cual concluyó que existían elementos para determinar preliminarmente la falta de condiciones de competencia efectiva en los mercados relevantes del mercado nacional de combustibles para aeronaves, el cual incluye la producción, importación, almacenamiento, transporte, distribución, comercialización, expendio y servicios relacionados, por lo que se propusieron medidas correctivas para eliminar las barreras a la competencia identificadas en el DP.

TERCERO. Mediante resolución de dieciséis de febrero de dos mil veintitrés, el Pleno de la COFECE calificó como procedente la solicitud de calificación de excusa del Comisionado Giovanni Tapia Lezama, para conocer y resolver respecto del expediente IEBC-002-2019.

CUARTO. El seis de marzo de dos mil veintitrés, el Pleno de la COMISIÓN emitió una resolución dentro del expediente IEBC-002-2019, mediante la cual determinó que existen barreras a la competencia y libre concurrencia que generan restricciones al funcionamiento en los mercados relevantes, por lo que emitió recomendaciones y órdenes dirigidas a diversas autoridades públicas, estableciéndose un plazo para acreditar su implementación (RESOLUCIÓN).

QUINTO. El veintisiete de abril de dos mil veintitrés, el entonces Secretario Técnico de la COFECE ordenó la creación, entre otros, del expediente de verificación de cumplimiento de la RESOLUCIÓN bajo el número VCR-003-2023.

SEXTO. El siete de octubre de dos mil veinticuatro, el SECRETARIO TÉCNICO presentó en la OFICIALÍA, memorándum mediante el cual señaló al Pleno de la COFECE la posible existencia de

¹ Publicada el veintitrés de mayo de dos mil catorce en el Diario Oficial de la Federación (DOF), modificada mediante Decreto publicado en el mismo medio oficial el veinte de mayo de dos mil veintiuno.

la causal de impedimento para conocer, tramitar y/o tomar determinaciones en el EXPEDIENTE, en términos del artículo 24, fracción IV, de la LFCE, y solicitó la calificación de la excusa planteada.

II. CONSIDERACIONES DE DERECHO

PRIMERA. El Pleno de la COFECE es competente para conocer y resolver respecto de la solicitud presentada por el SECRETARIO TÉCNICO, con fundamento en los artículos citados en el proemio de este acuerdo.

SEGUNDA. En el escrito de solicitud de excusa, el SECRETARIO TÉCNICO señaló lo siguiente:

“Con fundamento en el artículo 24, fracción IV, de la Ley Federal de Competencia Económica (LFCE) y 18, párrafo segundo del Estatuto Orgánico de la Comisión Federal de Competencia Económica vigente (ESTATUTO) someto a consideración del Pleno la calificación de excusa para conocer, tramitar y/o tomar determinaciones en el expediente VCR-003-2023 (EXPEDIENTE), creado con motivo de la verificación de cumplimiento de resolución emitida dentro del expediente IEBC-002-2019 el seis de marzo de dos mil veintitrés, en virtud de lo siguiente:

Antes de ser nombrado como Titular de la Secretaría Técnica de la Comisión Federal de Competencia Económica (COFECE), me desempeñé [sic] como Director General de Mercados Regulados de la Autoridad Investigadora de la COFECE (AI), del primero de mayo de dos mil veintiuno y hasta el seis de octubre de dos mil veinticuatro.

El artículo 26 de la LFCE establece que: ‘La Autoridad Investigadora es el órgano de la Comisión encargado de desahogar la etapa de investigación y es parte en el procedimiento seguido en forma de juicio. En el ejercicio de sus atribuciones, la Autoridad Investigadora estará dotada de autonomía técnica y de gestión para decidir sobre su funcionamiento y resoluciones’.

En específico, el artículo 26 del ESTATUTO establece que a las Direcciones Generales de Investigación de la AI les corresponde, entre otras, las siguientes funciones:

‘ARTÍCULO 26. Corresponde a las Direcciones Generales de Investigación, excepción hecha de la Dirección General de Inteligencia de Mercados:

I. Tramitar los asuntos e investigaciones que les turne, delegue o encomiende la Autoridad Investigadora;

II. Elaborar y someter a la consideración de la Autoridad Investigadora los proyectos de dictámenes de probable responsabilidad y de dictámenes preliminares o, en su caso, el proyecto de dictamen de cierre; [...].’

*Asimismo, el artículo 30 del ESTATUTO señala que: ‘Corresponde a la Dirección General de Mercados Regulados, además de las facultades señaladas en el artículo 26 anterior, **realizar y tramitar las investigaciones a que se refieren los artículos 94, 96 y 97 de la Ley** [énfasis añadido].’*

De tal manera que, durante el periodo que fungí como Director General de Mercados Regulados, tuve a mi cargo la realización y tramitación de la investigación en el expediente IEBC-002-2019, el cual fue resuelto por el Pleno de la Comisión el seis de marzo de dos mil veintitrés, y dentro del cual emití diversas recomendaciones y órdenes dirigidas a diversas autoridades públicas, estableciéndose un plazo para acreditar su implementación (RESOLUCIÓN); de manera que el veintisiete de abril de dos mil veintitrés el entonces Secretario Técnico de la COFECE ordenó la creación del expediente de verificación de cumplimiento de la RESOLUCIÓN bajo el número VCR-003-2023, entre otros.

Si bien la materia del expediente IEBC-002-2019 y del EXPEDIENTE no es la misma, podría considerarse que existen hechos que la LFCE presume como generadores de un interés directo o indirecto y que, por tanto, configuran y actualizan la causal de impedimento establecida en la fracción IV del artículo 24 de la LFCE.

En ese sentido, tomando en consideración que: i) de acuerdo con la LFCE, la AI tiene autonomía técnica y de gestión para emitir sus resoluciones; ii) me desempeñé como Director General de Mercados Regulados de la AI; y iii) durante el periodo en el que fungí como Director General de Mercados Regulados estuve a cargo de

la realización y tramitación de la investigación radicada en el expediente IEBC-002-2019, del cual deriva el EXPEDIENTE; someto a consideración del Pleno las circunstancias antes planteadas, con el objeto de que califique si se actualiza la causal de impedimento establecida en el artículo 24, fracción IV, de la LFCE.

Al respecto el artículo 18, párrafo segundo del ESTATUTO señala lo siguiente:

‘Artículo 18.- [...]

El titular de la Secretaría Técnica estará impedido para conocer de los asuntos en los que tenga interés directo o indirecto, considerando los criterios establecidos por el artículo 24 de la Ley’.

En este contexto, el artículo 24 de la LFCE dispone en su fracción IV, lo siguiente:

‘Artículo 24. *Los Comisionados estarán impedidos y deberán excusarse inmediatamente de conocer asuntos en los que existan una o varias situaciones que razonablemente le impidan resolver un asunto de su competencia con plena independencia, profesionalismo e imparcialidad. Para efectos de lo anterior, los Comisionados estarán impedidos para conocer de un asunto en el que tengan interés directo indirecto.*

Se considerará que existe interés directo o indirecto cuando un Comisionado:

[...]

IV. Haya sido perito, testigo, apoderado, patrono o defensor en el asunto de que se trate, o haya gestionado anteriormente el asunto en favor o en contra de alguno de los interesados, y

[...].’

En ese orden de ideas, considerando los hechos mencionados y las disposiciones jurídicas citadas, y toda vez que de conformidad con los artículos 12, fracción XXX, 13, segundo párrafo, 20, fracciones XIII y LVI, del ESTATUTO; así como el punto Primero del ‘Acuerdo delegatorio de facultades al Secretario Técnico de la Comisión Federal de Competencia Económica’, corresponde al Secretario Técnico tramitar los procedimientos que deriven de la ejecución de las resoluciones relacionadas con los artículos 94 y 96 de la LFCE; solicito atentamente al Pleno que se pronuncie sobre si se actualiza o no una causal de impedimento que me permita conocer, tramitar y/o tomar determinaciones del EXPEDIENTE.

No omito mencionar que en términos del artículo 28 constitucional, párrafos décimo catorce y vigésimo, fracción V, las leyes deben garantizar, dentro de cada organismo, la separación entre la autoridad que conoce de la etapa de investigación y la que resuelve en los procedimientos que se sustancien en forma de juicio. En este aspecto, la solicitud de calificación de excusa se presenta a efecto de evitar que se pueda poner en duda mi imparcialidad en cualquier forma de intervención que pudiera tener respecto del asunto señalado. [...].’

TERCERA. De acuerdo con lo dispuesto en el artículo 18, *in fine*, del ESTATUTO,² el Titular de la Secretaría Técnica de la COFECE estará impedido para conocer de los asuntos en los que tenga interés directo o indirecto. Considerando los criterios establecidos por el artículo 24 de la LFCE.

En el caso concreto, el SECRETARIO TÉCNICO solicitó al Pleno de la Comisión que calificara su solicitud en términos de la fracción IV del artículo 24 de la LFCE, que establece lo siguiente:

“ARTÍCULO 24.- *Los Comisionados estarán impedidos y deberán excusarse inmediatamente de conocer asuntos en los que existan una o varias situaciones que razonablemente le impidan resolver un asunto de su competencia con plena independencia, profesionalismo e imparcialidad. Para efectos de lo anterior, los Comisionados estarán impedidos para conocer de un asunto en el que tenga interés directo o indirecto:*

² Dicho precepto establece que: “La Secretaría Técnica dependerá jerárquicamente del Pleno y tendrá a su cargo la sustanciación de los procedimientos que se establecen en la Ley, las Disposiciones Regulatorias, el presente Estatuto y demás disposiciones normativas aplicables. **El titular de la Secretaría Técnica estará impedido para conocer de los asuntos en los que tenga interés directo o indirecto, considerando los criterios establecidos por el artículo 24 de la Ley** [énfasis añadido].”

Se considera que existe interés directo o indirecto cuando un Comisionado:

[...]

IV. *Haya sido perito, testigo, apoderado, patrono o defensor en el asunto de que se trate, o haya gestionado anteriormente el asunto en favor o en contra de alguno de los interesados, y [...]*”

[Énfasis Añadido].”

Al respecto, de los hechos relatados por el SECRETARIO TÉCNICO en el escrito de solicitud de excusa, se advierte que sustenta su impedimento en el hecho de que, previo a ser nombrado como Titular de la Secretaría Técnica de la COMISIÓN, se desempeñó como Director General de Mercados Regulados de la AI de la COFECE, del primero de mayo de dos mil veintiuno y hasta el seis de octubre de dos mil veinticuatro,³ y tuvo a su cargo la realización y tramitación de la investigación en el expediente IEBC-002-2019 (EXPEDIENTE PRINCIPAL), el cual fue resuelto por el Pleno de la Comisión el seis de marzo de dos mil veintitrés, y dentro del cual emitió diversas recomendaciones y órdenes dirigidas a diversas autoridades públicas, estableciéndose un plazo para acreditar su implementación; de manera que el veintisiete de abril de dos mil veintitrés el entonces Secretario Técnico de la COFECE ordenó la creación del EXPEDIENTE.

Además, refiere que, si bien la materia del EXPEDIENTE PRINCIPAL y del EXPEDIENTE no es la misma, podría considerarse que existen hechos que la LFCE presume como generadores de un interés directo o indirecto y que, por tanto, configuran y actualizan la causal de impedimento establecida en la fracción IV del artículo 24 de la LFCE.

En ese sentido, considera que: i) de acuerdo con la LFCE, la AI tiene autonomía técnica y de gestión para emitir sus resoluciones; ii) se desempeñó como Director General de Mercados Regulados de la AI; y iii) durante el periodo en el que fungió como Director General de Mercados Regulados estuvo a cargo de la realización y tramitación de la investigación radicada en el EXPEDIENTE PRINCIPAL, del cual deriva el EXPEDIENTE.

En ese contexto, se considera que no se actualiza la fracción IV del artículo 24 de la LFCE debido a que la materia del EXPEDIENTE PRINCIPAL y el EXPEDIENTE no es la misma. En específico, la materia del EXPEDIENTE PRINCIPAL, tenía por objeto la investigación por la probable existencia de barreras a la competencia y libre concurrencia que generan restricciones al funcionamiento en los mercados relevantes del mercado nacional de combustibles para aeronaves, el cual incluye la producción, importación, almacenamiento, transporte, distribución, comercialización, expendio y servicios relacionados; mientras que, por otro lado, la materia del EXPEDIENTE se refiere a la verificación de cumplimiento de las recomendaciones y órdenes que fueron emitidas por el Pleno de la COFECE a diversas autoridades públicas.

Por tanto, no es posible acreditar que, en términos del artículo 24, fracción IV de la LFCE, el SECRETARIO TÉCNICO haya gestionado el asunto materia del EXPEDIENTE en favor de la COFECE. Consecuentemente, no se actualiza la causal de impedimento que señala y se califica como improcedente la excusa planteada.

Por lo anteriormente expuesto y fundado, el Pleno,

³ El último día hábil fue el cuatro de octubre de dos mil veinticuatro.



Pleno
Expediente VCR-003-2023
Calificación de Excusa

ACUERDA:

ÚNICO. Se califica como improcedente la solicitud de excusa del SECRETARIO TÉCNICO para conocer, tramitar y/o tomar determinaciones del expediente VCR-003-2023.

NOTIFÍQUESE PERSONALMENTE AL SECRETARIO TÉCNICO. Así lo resolvió, por mayoría de votos, el Pleno de esta COFECE en la sesión de mérito;⁴ con voto en contra de la Comisionada Brenda Gisela Hernández Ramírez, por considerar que sí se actualiza la causal de impedimento prevista en la fracción IV del artículo 24 de la LFCE. Lo anterior, ante la fe de la Directora General de Asuntos Jurídicos, en suplencia por impedimento del Titular de la Secretaría Técnica de la COFECE, con fundamento en los artículos 1, 2, fracción VIII, 4, fracción IV, apartado A, letra a, 18, 19, 20, fracciones XXVI, XXVII y LVI, y 50, fracción I, del ESTATUTO.

Andrea Marván Saltiel
Comisionada Presidenta

Brenda Gisela Hernández Ramírez
Comisionada

Alejandro Faya Rodríguez
Comisionado

José Eduardo Mendoza Contreras
Comisionado

Ana María Reséndiz Mora
Comisionada

Rodrigo Alcázar Silva
Comisionado

Giovanni Tapia Lezama
Comisionado

Myrna Mustieles García
Directora General de Asuntos Jurídicos
En suplencia por impedimento del Titular de la Secretaría Técnica

⁴ El Comisionado Giovanni Tapia Lezama se encuentra impedido para conocer y resolver el EXPEDIENTE PRINCIPAL, en virtud de que el dieciséis de febrero de dos mil veintitrés, el Pleno de esta COFECE calificó como procedente su solicitud de calificación de excusa; sin embargo, vota en el presente asunto, en términos del artículo 123 de las DRLFCE.



Sello Digital	No. Certificado	Fecha
VvMNld5NydpSvrt2M1588BjT/ZKsl864cpv0c7hkr bXnJeUo3KMn4NWNdinKJS+Lz2YXg0qvJR3Wt wR3sUKoESl6wTuAfgEbMaAdoAFjCJ1nNS28Vvi DKPnh+jyKfdbylMFqK2ysVd74bGCI7SV4AkFBD TIJCugWAYV6bRQG5E1J1mmoFBxU8jMVkVg W9fkdaMEsYDMYgLEXEIAfOIP/HM9iqWWjsIA0nB RR0aGvPSAb9Qau+rwDyklYUQX2wAic5HukCp O9uWJp9Ful4Gns1oUWjJa8D7r79BdDEIIWoRd QdkeFgNMeoZCiSov0lnJK2zqmQ4Q9DBuTKuD 6LlJFFPg==	00001000000516756001	martes, 22 de octubre de 2024, 03:52 p. m. MYRNA MUSTIELES GARCIA
BWambJaNS3TBcEEiMqmuoW0YrTOU5hCqdy5 l98KGsTL2WlkiD/e6BeNfbAWJBJabmOTW6WxP mxzllYTSscoJzzCebZhx9XcGmGTgCm1YJhgHF HGjzLBcoh5iiRvlpfjvW0kND0/9urJ6IObzaQKclo Seqlz+QuqH+9fyHmvSt8oBkJUls9YYtfvcn6oJ/G rl/zbu+Msi2KevrAdc5fAp/ufZa9+NLE4BUQKjKD bzOtb12GA4p6mRXvsgAJphihlGnuyV8i0SB/Owy w6987GnVW4DugSa92lsv+0zsQmZ6LkCfq+bS cGAdgomLGD56xL07yTo+cjVa+/v/t/iag==	00001000000513129202	martes, 22 de octubre de 2024, 11:43 a. m. ANA MARIA RESENDIZ MORA
JVVueJ3lAzt1hYQ+c2bTr+3DY+r0mVQgkrinZxC xvfdmedLQhvlXv1JwgdxggeBtb2heG7inlRLE9 o01VtpcUWsmrOz/DCQ6uv65rzfvPcovj/Y2Oxa6t pStKPRr7NKPq2brvfxLMPEX51fWiwEso6TyXVC NrvkY8dpTkyVXpOgkkWDwM400RWthBaGDy/G KaddpOf8W/8Y19Vv/7u1ctj/xxi9kBbYpuVrc8C+v HU/40NLsyAPJBkW33K8Plu2Q17aG/KMLozlqN eHmvGVjERji8rEbvaS6EzJzP+o/Q0oYeFSK4Sz 83YTT7nBpFUDuvVFgH2a2YFkoUt2JhOi/Q==	00001000000705452429	martes, 22 de octubre de 2024, 11:04 a. m. JOSE EDUARDO MENDOZA CONTRERAS
glVo9ER7oJttsS++brSNoJtZfZMnVc2CVOMHE2 kUEr9Sd9N0tK/Dw3TK2NeGrnafY8JK0Z48f/Xy 8cT5agKrlOn4tJ+iurgkV51qlv2sKiMusmKDqRpN a5Uvt4fUoBHKTDzk4I5AW7etjgCsihAjNearSn5xd H1xOOjtKkEG/j6LyQ7JEy1e68WkVtcVYywwL5h EQurzqmSnyyCldOiAmPIK6SKQ5IfK8sdD+9VO HoRyESB3ttUvvVzOQOY+7fZ2J2Rvna/0pnLxpM gGTm1901iuZbq9E+Nxtg9ldBQU9p9QX9ml4Opw mc9r22mYH+GelKrmfFl4s5ZCpa8vXixFlbQ==	00001000000512348861	martes, 22 de octubre de 2024, 10:54 a. m. ALEJANDRO FAYA RODRIGUEZ
m8l0OOQOU8lGaCNI9tXczoqa4xelkvi+h7mvu6w 2+xUYnyXFuqBwz8SBbm74h18/5QuPPcTGrm2 egjUkkZs3WwzS0/nKRjyNIITkUJ93YHj+lk7ePB3 GRed/x5sDFzSm01jSSmviQ+bEeqc6td6aOjjwd CXChXJuTODLwT+FngTGFzY4OTmzx5PrIFQp Ey76Wc64MnZSVyU+/EoJoqjKysatCvLzTWKPs GiSuTuleX+ZrYKF7mTrzD5Av/+wnsX/oaLQMPK wFybhizXGqf63X+budwmxKtmQUXjuUoEqhuRH Zudp+9Ymy0cwOCZ/MasfxrU/xFOVHASo1uXRk w==	00001000000513723553	martes, 22 de octubre de 2024, 10:28 a. m. ANDREA MARVAN SALTIEL
QbwZEXGeGc0pzknLeqIEK5TjEwEhhiOPn/JisrO 3KsJc1xGye8KVU9Hgx4d4t8CvDkOZYxZ6JhU OEJ98VrtjuiSKcWISYFOsHtpYhxYsX0PXp6H3Eg swt3+r/qhQlwoBE+/F4aJrC+V0tiq1eaZH2p8P90 hkKmMH5wlx4j+Ms+JDTNJgKQ5tR5dyDLSEJY Do4SI4jR2bLihQBk+9v1XfGP3UTECKNA7uXmP mOliyxtL9sfY0RE0T7MRLQxBs25R8pHSHDFu 0BgYfKfd++BH//hYTDfNPTB6zp3z/kLmXfHhD1O viuPNbCpvqP30/KdlLljqzPdCRem0otJfAbw==	00001000000703050164	martes, 22 de octubre de 2024, 10:26 a. m. BRENDA GISELA HERNANDEZ RAMIREZ
OINpDQpSKlZNBbAthv33EN42UAdgTrdxpAw0Pi 3oG+xm0ZRigrQyIFaJDCI2b1/H6sODj74N7ikTO Qr7Nlb8jwRCOkodA8VtkiAHaUJqHvP4LVLpKBL WrtD4ypWHAYZUdPUVrUDrHU4lFVapB5z+CyR TFBw0JUn/tPMNqFEtDEMku1BvHaq6rKyvzAd8 QPmJ7B+mgWLAvaXaJ6/wV/1gwEXV4sDsm+x3j 3MTq8mRkKtlW7Mk6RnuokR93w/1Jw6zjp2ZbB FZis5RpodCpwx7yQDkzITcTy0eRx5ts7eO3heM clBj5UREWEk82fL4gvW5oB1AuU/ay/Om8foeNS 0rHA==	00001000000707787623	martes, 22 de octubre de 2024, 10:12 a. m. RODRIGO ALCAZAR SILVA
ErzE3y+lNh4l5t6YiWTBLDyOgAq07cKlZEIj//Cee FFPih3OF7DHz4LYeuXrf7Y01Q2HKMGxsAyT2 UNDJJUd7sPSdqPXVwkgPWBj1p4Rptd8nkHhix AN4qOPUFw/00YjuwapJgaGV7jgDbvee4nyEh5v 7nrlkdZt0VFajqH8TLzPsc5+dFXCOGUp3G1FiX C/uVkB8aVxj/0boi14otFUh2OyiyiIQtx+iITCCQ0G V1d214dxGoc2lRntIC7TbVClf8hcOd9sXU2/XkVZ 3KTObodGlnQJPc9NTHm4+1hWRE7++esdq6d C6ERAOswzXwFF1f2SI076xfZynvrSDo+Ag==	00001000000704356265	martes, 22 de octubre de 2024, 10:07 a. m. GIOVANNI TAPIA LEZAMA