

"Sobre el presente documento se elaboró una versión pública, de conformidad al Artículo 30 de la Ley de Acceso a la Información Pública (LAIP), protegiendo los datos personales de las partes que intervinieron en el presente proceso; así como datos confidenciales, según lo establecido en el Artículo 6 letras "a", "f" y, 24 de la LAIP

	<b>TRIBUNAL SANCIONADOR</b>	<b>Fecha: 26/07/2023 Hora: 08:00 a.m. Lugar: San Salvador</b>	<b>Referencia: 1141-2022</b>
---	---------------------------------	---	------------------------------

### RESOLUCIÓN FINAL

#### I. INTERVINIENTES

Denunciante:	Presidencia de la Defensoría del Consumidor —en adelante la Presidencia—
Proveedor denunciado:	José Aristides García Ortiz

#### II. HECHOS DENUNCIADOS

El día 15/08/2022 (folios 1-4), la Presidencia expuso en su denuncia que de conformidad con los artículos 69 letra a), 58 letras b), f) y k), 18 letra h) en relación con el artículo 44 letra e) todos de la Ley de Protección al Consumidor —en adelante LPC—, la Defensoría del Consumidor —en adelante DC— que en virtud del Decreto Legislativo número 309 de fecha 13/03/2022, publicado en el Diario Oficial N° 51, Tomo N° 434, de esa misma fecha, se promulgó la Ley Especial Transitoria de Combate a la Inflación de Precios de Productos Básicos, misma que confirió a la DC —en el artículo 4 inciso segundo—, el deber de “realizar las medidas de monitoreo y vigilancia en el mercado de los productos incluidos en este Decreto, a fin de garantizar que las reducciones arancelarias se vieran reflejadas en los precios al consumidor final”, por lo que, en el ejercicio de tales atribuciones, la DC mantuvo un monitoreo y vigilancia permanente del precio de los granos básicos a nivel nacional, que permitió conocer el comportamiento del mercado, siendo particularmente relevante que a partir del mismo se facilitó advertir de forma rápida tendencias que indicaban el alza o incrementos en los precios de dichos bienes.

A partir de lo anterior, en fecha 25/06/2022, se realizó inspección en el establecimiento denominado “**El Bodegón de los Cereales**”, ubicado en y departamento de San Salvador, propiedad del señor **José Aristides García Ortiz**, levantando el acta de inspección 0001119 (folio 5 y 6), constatando a partir del análisis de la información recibida, que **José Aristides García Ortiz**, comercializaba en su establecimiento frijol rojo con aumento en su precio de venta sin ninguna justificación, ya que a pesar que contaba con existencias de productos que su precio de compra mantenía un cierto nivel de estabilidad, determinando que:

- de fecha 11/04/2022 al 18/04/2022 hubo un incremento en el precio de venta del frijol de **\$2.66 dólares por quintal**;
- de fecha 18/04/2022 al 15/06/2022 hubo un incremento de **\$3.54 dólares por quintal**;
- de fecha 15/06/2022 al 17/06/2022 hubo un incremento de **\$8.85 dólares por quintal**;
- de fecha 17/06/2022 al 18/06/2022 hubo un incremento de **\$0.88 centavos de dólar por quintal**; y,

- de fecha 20/06/2022, el proveedor vendió a 3 precios el producto del frijol existiendo entre esos precios, un incremento de **\$0.88 centavos de dólar por quintal y \$8.85 dólares por quintal**.

En ese sentido, señaló la denunciante que con tales aumentos afectó la economía familiar de los consumidores, lo cual podría considerarse como una maniobra o artificio para la consecución del alza de precios de productos de primera necesidad o alimentos, sobre todo en el momento de emergencia nacional que se encontraba viviendo el país; enriquecimiento que podría considerarse como injusto o inclusive ilícito, conducta que encaja en la práctica abusiva establecida en el artículo 18 letra h) de la LPC, lo cual da lugar a la conducta prevista en el artículo 44 letra e) de la LPC, el cual literalmente dice: (...) *realizar prácticas abusivas en perjuicio de los consumidores (...)*, todo ello con base en el **acuerdo No. 22-BIS** de fecha 11/03/2022, requiriendo el inicio del procedimiento administrativo sancionador en contra del proveedor **José Aristides García Ortiz** por posibles incumplimientos a la LPC, en perjuicio de los intereses económicos y colectivos de las y los consumidores.

**B.** Mediante la resolución de fecha 01/11/2022 (folios 79-83), se ordenó el inicio al procedimiento administrativo sancionador, por cuanto este Tribunal determinó que la denuncia cumplía con los requisitos exigibles previstos en los artículos 143 inciso final de la LPC, 71 y 150 de la Ley de Procedimientos Administrativos, en adelante LPA.

Respecto a la conducta observada por la Presidencia, tal como se desarrolló ampliamente en la resolución antes citada, este Tribunal analizó la calificación de la misma, ordenando el inicio del procedimiento contra **José Aristides García Ortiz**, por el posible cometimiento de la infracción establecida en el artículo 44 letra e) de la LPC en relación al artículo 18 letra h) de la misma ley, *por supuestamente realizar prácticas abusivas en perjuicio de los consumidores, por el incremento del precio de del producto: frijol rojo*.

Asimismo, se citó al proveedor denunciado para que compareciera a expresar su defensa por escrito dentro del plazo de cinco días hábiles contados desde el día siguiente al de la notificación del auto de inicio, respecto a los hechos atribuidos en su contra. Dicha resolución fue legalmente notificada a la proveedora mediante acta de notificación de fecha 21/11/2022, según consta a folio 84.

### **III. ARGUMENTOS DE DEFENSA DE LA DENUNCIADA Y PRUEBA OFERTADA.**

**A.** Se siguió el procedimiento consignado en el artículo 144-A de la LPC, respetando la garantía de audiencia y el derecho de defensa del proveedor **José Aristides García Ortiz** pues en resolución de folios 79-83, se le concedió el plazo de cinco días hábiles contados a partir del siguiente al de la notificación de dicha resolución, para que incorporara por escrito sus argumentos de defensa y presentara o propusiera la práctica de pruebas que estimara conveniente.

Así, el día 28/11/2022 (folio 87) se recibió escrito y documentación anexa presentados por el señor \_\_\_\_\_, en su calidad de apoderado general, judicial y administrativo con cláusula especial del denunciado, mediante el cual contestó la audiencia concedida en la resolución de inicio, en el que sostuvo:

- Que la ganancia —respecto de la factura número 0632 por \$1.21 dólares—, fue un caso excepcional, en el que aceptaron un margen de ganancia del 2% por ciento, mismo que no permitiría mantener a flote el negocio, considerando que sobre esa ganancia también se deben cumplir otros costos administrativos y de funcionamiento como mantenimiento de vehículos y combustible entre otros, por lo que un margen de \$3.87 dólares por quintal para la venta registrada en el Comprobante de Crédito Fiscal —en adelante CCF— N° 43 aun es bajo, acotando que su representado personalmente se encarga de recolectar el producto en el país de Nicaragua y en ocasiones hasta es el conductor del tráiler para reducir costos;
- En relación a los CCF N° 55 y N° 56 y factura N° 1468, expuso que puede notarse que, desde el origen, el costo del producto incrementa y que la causa principal del incremento es que al negociar la venta del producto amparado en los referidos documentos, el precio incluía el traslado del producto al departamento de Santa Ana, pero que cada venta fue un traslado independiente del otro por no contar en ese momento los compradores con un medio de transporte disponible;
- En cuanto a la Declaración Única Centroamericana —en adelante DUCA— de fecha 22/06/2022, sostuvo que el costo de la compra incrementó de \$49.23 dólares a \$56.72 dólares, lo cual causó el incremento de precio mostrado en el CCF N° 58, señalando que también incluía el traslado del producto hasta San Juan Opico; y,
- Que el precio de venta mantenido por quintal obedece principalmente a la negociación con el cliente, en la que se define si este necesita transporte o no, al igual que la distancia a la que es necesario llevar el producto, en caso de que aplique.

Finaliza su escrito, solicitando comprensión en el presente caso, ya que no es el fin de su mandante el perjudicar a los consumidores, ni ha sido el infringir la ley, agregando fotocopia de la documentación financiera requerida.

#### IV. INFRACCIONES ATRIBUIDAS Y ELEMENTOS DE LA INFRACCIÓN.

Según se consignó en la resolución de inicio, al proveedor denunciado se le atribuye la posible comisión de la infracción muy grave establecida en el artículo 44 letra e) de LPC, por (...) *realizar prácticas abusivas en perjuicio de los consumidores (...)*, en relación al artículo 18 letra h) de la misma ley, que establece que los proveedores tienen prohibido: *Utilizar cualquier maniobra o artificio para la consecución de alza de precios o acaparamiento de alimentos, artículos de primera necesidad y de servicios esenciales (...)*.

Al respecto, el artículo 18 de la LPC, parte de la base de que las prácticas abusivas son aquellas acciones del proveedor tendentes a colocar al consumidor en una situación de desventaja, de desigualdad o que anulen sus derechos, siendo el objetivo del artículo en comento prohibir dichas acciones, con el fin de que el

proveedor tenga un adecuado comportamiento en su relación con los consumidores, creando en el mercado de bienes y servicios un clima de justicia, igualdad, transparencia y certeza.

En ese sentido, el artículo 18 letra h) de la LPC, establece en específico como práctica abusiva, la utilización de cualquier *maniobra* o *artificio* para la consecución de *alza de precios* o *acaparamiento* de alimentos, artículos de primera necesidad o de servicios esenciales.

Así, en razón de la conducta tipificada en la letra h) del artículo en comento, la Real Academia Española define la palabra *maniobra* como aquel *artificio y manejo con que alguien interviene en un negocio*. Es decir, que la conducta prohibida en el artículo en comento consiste en que un proveedor que tiene la capacidad de influir en el mercado realice actividades tendentes a ocasionar un alza de precios de la cual obtenga un beneficio económico, en desventaja de los consumidores, lo cual es inaceptable en el contexto de la normativa de consumo.

En ese mismo orden, en el referido artículo se establecen dos supuestos posibles a considerar dentro de la práctica abusiva: i) el *alza de precios*; y, ii) el *acaparamiento*, siendo que en los dos casos se debe dar alguna maniobra por parte del proveedor que sea tendente, ya sea, al *aumento de forma súbita, injustificada y desproporcionada* del precio de los *productos (alimentos y artículos) de primera necesidad y servicios esenciales*, o a la *acumulación o retención* de los mismos.

Ahora bien, de acuerdo a la finalidad y espíritu de la LPC, tanto el alza de precios y el acaparamiento de productos de primera necesidad y servicios esenciales pueden ser de tal magnitud que afecten el precio de dichos productos y/o servicios o el desabastecimiento de los mismos en el mercado local o nacional, lo cual implica que la conducta que provoque tales situaciones sea constitutiva de infracción si media cualquier maniobra o artificio para dichos fines. Y es que, la finalidad del artículo en comento es que los bienes esenciales para la subsistencia diaria estén de manera accesible al alcance económico y geográfico de los y las consumidores, en aras de potenciar una adecuada calidad de vida.

En el presente caso, se trata de determinar si la conducta alegada por Presidencia de la DC, en relación a la proveedora denunciada, se adecua al tipo contenido en la infracción de realización de prácticas abusivas, por la utilización de cualquier maniobra o artificio para la consecución del alza de precio del producto *frijol rojo*.

#### V. CRITERIO PARA LA VALORACIÓN DE LA PRUEBA

Este Tribunal valorará la prueba de conformidad a los métodos aceptados en el ordenamiento jurídico, para posteriormente determinar si en el presente procedimiento, se ha configurado las infracciones atribuidas a la denunciada, delimitadas en el romano **IV** de la presente resolución.

El artículo 313 del Código Procesal Civil y Mercantil —en adelante CPCM—, de aplicación supletoria en el presente procedimiento conforme lo dispuesto en el artículo 167 de la LPC, señala que la prueba tendrá por objeto las afirmaciones expresadas por las partes sobre los hechos controvertidos; prueba que, además, debe haber sido obtenida de forma lícita, debe estar relacionada con el objeto de la misma y ser idónea según

las reglas y criterios razonables. En otras palabras, para que una prueba sea valorada debe ser oportuna, pertinente y conducente.

Asimismo, de conformidad con los artículos 146 de la LPC y 106 inc. 3° de la LPA, las pruebas oportunas, pertinentes y conducentes aportadas en el procedimiento, serán valoradas conforme a las reglas de la sana crítica; a excepción de la prueba documental, la cual se realizará conforme al valor tasado de la misma en el derecho común.

En ese sentido, la Sala de lo Constitucional —en adelante SCn— en la resolución final pronunciada en el proceso acumulado con número de referencia 23-2003/41-2003/50-2003/17-2005/21-2005, de fecha 18/12/2009, en lo que concierne al valor tasado de las pruebas mencionó: *“Cuando la ‘utilización’ de la máxima de experiencia viene predeterminada por la norma procesal, hablamos del sistema de valoración denominado prueba tasada o tarifa legal; es decir, en la prueba tasada o tarifa legal, lo que hace el legislador es proveer una de las máximas que deben integrarse al razonamiento probatorio del juez, como la premisa mayor del silogismo fundamental sobre cada medio de prueba (...) el legislador señala una lista de medios de prueba y a cada una le asigna un determinado y preciso valor probatorio -certeza objetiva-; es decir que, en este caso, amparado en la seguridad jurídica, el legislador determina previamente la máxima de experiencia, aunque con distinta fuerza dependiendo de la prueba de que se trate”*. (Los resaltados son nuestros).

Dicho esto, el artículo 106 inc. 6° de la LPA dispone: *“Los documentos formalizados por los funcionarios a los que se reconoce la condición de autoridad y en los que, observándose los requisitos legales correspondientes se recojan los hechos constatados por aquellos, harán prueba de estos salvo que se acredite lo contrario”*.

Además, el artículo 341 del CPCM determina el valor probatorio de los instrumentos, así: *“Los instrumentos públicos constituirán prueba fehaciente de los hechos, actos o estado de cosas que documenten; de la fecha y personas que intervienen en el mismo, así como del fedatario o funcionario que lo expide. Los instrumentos privados hacen prueba plena de su contenido y otorgantes, si no ha sido impugnada su autenticidad o ésta ha quedado demostrada. Si no quedó demostrada tras la impugnación, los instrumentos se valorarán conforme a las reglas de la sana crítica”*. (Los resaltados son nuestros).

Finalmente, el artículo 63 del Reglamento de la LPC, viene a reforzar lo estipulado en el derecho común al establecer: *Las actas mediante las cuales los funcionarios de la Defensoría hagan constar las actuaciones que realicen, harán fe, en tanto no se demuestre con prueba pertinente y suficiente su inexactitud o falsedad. El mismo valor probatorio tendrán los informes y otros documentos que emitan los funcionarios y empleados de la Defensoría, en el ejercicio de sus funciones*, el resaltado es nuestro.

Además, el artículo 106 inc. 6° de la LPA dispone: *“Los documentos formalizados por los funcionarios a los que se reconoce la condición de autoridad y en los que, observándose los requisitos legales*

correspondientes se recojan los hechos constatados por aquellos, harán prueba de estos salvo que se acredite lo contrario”.

**VI. VALORACIÓN DE PRUEBA/HECHOS PROBADOS RELATIVOS A LAS INFRACCIONES A LA LPC.**

En el presente procedimiento sancionatorio, se incorporó prueba documental, relacionada con las posibles infracciones a la LPC consistente en, acta de inspección N° 0001119, por medio de la cual se detallan los objetivos de la misma, que era verificar la comercialización del producto frijol rojo y maíz blanco —último producto no es comercializado por el proveedor— del período 01/04/2022 a la fecha de inspección —es decir, el 25/06/2022—, misma en la que se detalla la información recibida de parte del proveedor consistente en:

- Formularios de Declaración Única Centroamericana (DUCA), conforme al siguiente detalle —por orden cronológico, **CUADRO N° 1**—:

N°	N° de referencia DUCA	Fecha de aceptación	Fecha liberación de DUCA	Valor de transacción	Valor en aduana	Folio
1	DUCAE1162140	31/03/2022	01/04/2022	\$27,000.00	\$27,956.66	36 y 37
2	DUCAE1164715	08/04/2022	09/04/2022	\$23,940.00	\$24,788.28	10-13
3	DUCAE1169563	28/04/2022	29/04/2023	\$25,000.00	\$25,828.47	26-28
4	DUCAE1170665	03/05/2022	04/05/2023	\$30,000.00	\$30,994.16	23 y 24
5	DUCAE1172204	09/05/2022	12/05/2022	\$30,000.00	\$30,994.16	15 y 16
6	DUCAE1175231	18/05/2022	20/05/2022	\$32,395.00	\$33,407.75	18-20
7	DUCAE1177191	25/05/2022	26/05/2022	\$31,000.00	\$32,027.30	39 y 40
8	DUCAE1180068	06/06/2022	07/06/2022	\$31,000.00	\$32,027.30	30 y 31
9	DUCAE1181314	09/06/2022	11/06/2022	\$31,000.00	\$32,027.30	33 y 34
10	DUCAE1184401	21/06/2022	22/06/2022	\$33,000.00	\$34,031.66	7 y 8

- Facturas de compra conforme al siguiente cuadro —por orden cronológico, **CUADRO N° 2**—:

N°	N° factura de compra	Fecha de compra	Cantidad de compra	Precio unitario de compra	Precio total de compra	Folio
1	31	30/03/2022	600 quintales	\$45.00	\$27,000.00	38
2	32	07/04/2022	532 quintales	\$45.00	\$23,940.00	14
3	33	28/04/2022	500 quintales	\$50.00	\$25,000.00	29
4	34	03/05/2022	600 quintales	\$50.00	\$30,000.00	25
5	35	09/05/2022	600 quintales	\$50.00	\$30,000.00	17
6	36	18/05/2022	589 quintales	\$55.00	\$32,395.00	21
7	37	25/05/2022	620 quintales	\$50.00	\$31,000.00	41
8	38	06/06/2022	620 quintales	\$50.00	\$31,000.00	32
9	39	09/06/2022	620 quintales	\$50.00	\$31,000.00	35
10	40	21/06/2022	600 quintales	\$55.00	\$33,000.00	9

- Facturas y CCF de venta que se detallan así —por orden cronológico, CUADRO N° 3—:

N°	N° Factura	Fecha de venta	Cantidad vendida	Precio unitario de venta	Precio total de venta	Folio
1	632	11/04/2022	2 quintales	\$57.00	\$114.00	45
2	634	11/04/2022	3 quintales	\$57.00	\$171.00	46
3	677	16/04/2022	15 quintales	\$57.00	\$855.00	47
4	681	16/04/2022	3 quintales	\$57.00	\$171.00	48
5	695	16/04/2022	25 quintales	\$57.00	\$1,425.00	49
6	752	21/04/2022	3 quintales	\$57.00	\$171.00	50
7	764	21/04/2022	2 quintales	\$57.00	\$114.00	51
8	769	22/04/2022	2 quintales	\$57.00	\$114.00	52
9	770	22/04/2022	10 quintales	\$57.00	\$570.00	53
10	773	02/05/2022	30 quintales	\$63.00	\$1,890.00	54
11	836	05/05/2022	30 quintales	\$63.00	\$1,890.00	55
12	893	07/05/2022	3 quintales	\$63.00	\$189.00	56
13	1041	17/05/2022	3 quintales	\$63.00	\$189.00	57
14	1083	18/05/2022	2 quintales	\$63.00	\$126.00	58
15	1111	19/05/2022	2 quintales	\$63.00	\$126.00	59
16	1144	23/05/2022	2 quintales	\$68.00	\$136.00	60
17	1191	25/05/2022	2 quintales	\$68.00	\$136.00	61
18	1259	31/05/2022	25 quintales	\$68.00	\$1,700.00	62
19	1291	02/06/2022	15 quintales	\$64.00	\$960.00	76
20	1319	03/06/2022	35 quintales	\$64.00	\$2,240.00	75
21	1435	15/06/2022	13 quintales	\$64.00	\$832.00	74
22	1461	17/06/2022	30 quintales	\$64.00	\$1,920.00	73
23	1468	18/06/2022	35 quintales	\$75.00	\$2,625.00	72
24	1484	20/06/2022	40 quintales	\$66.00	\$2,640.00	71
25	1491	20/06/2022	2 quintales	\$67.00	\$134.00	70
26	1512	23/06/2022	1 quintal	\$75.00	\$75.00	69
27	1526	24/06/2022	40 quintales	\$75.00	\$3,000.00	68

CUADRO N° 4

N°	N° CCF	Fecha de venta	Cantidad vendida	Precio unitario de venta	Precio sin IVA	IVA	Precio total de venta	Folio
1	34	01/04/2022	30 quintales	\$55.75	\$1,672.56	\$217.43	\$1,890.00	42
2	43	18/04/2022	50 quintales	\$53.10	\$2,654.86	\$345.14	\$3,000.00	43
3	47	30/04/2022	65 quintales	\$53.10	\$3,451.32	\$448.68	\$3,900.00	44
4	52	10/06/2022	50 quintales	\$56.63	\$2,831.86	\$368.14	\$3,200.00	67
5	54	15/06/2022	10 quintales	\$56.63	\$566.37	\$73.63	\$640.00	66
6	55	17/06/2022	25 quintales	\$65.48	\$1,637.16	\$212.84	\$1,850.00	65
7	56	20/06/2022	15 quintales	\$68.14	\$1,022.12	\$132.88	\$1,155.00	64
8	58	25/06/2022	40 quintales	\$66.37	\$2,654.86	\$345.40	\$3,000.00	63

**VII. ANÁLISIS DE LA CONFIGURACIÓN DE LA INFRACCIÓN**  
**INFRACCIÓN AL ART. 44 LETRA E) EN RELACIÓN AL ART. 18 LETRA H) AMBOS**  
**DE LA LPC**

A. Este Tribunal estima necesario, como marco general, realizar las siguientes consideraciones:

I. Como marco general, es menester señalar que, el frijol constituye una leguminosa esencial en la Canasta Básica Alimentaria (en sus siglas CBA) salvadoreña, jugando un rol importante en la nutrición humana siendo una opción para una alimentación saludable por constituir el principal alimento fuente de proteína vegetal y vitaminas para las familias salvadoreñas, y que, desde el punto de vista del presupuesto familiar, la demanda del frijol rojo en nuestro país es inelástica, es decir, el consumo de dicho grano básico resulta mucho más económico que cualquier otro producto de la CBA, por lo que, el incremento de precios genera preocupación por la importancia que tiene en la CBA y su respectivo impacto en las familias de bajos ingresos.

Bajo esta inteligencia, siendo el frijol la fuente primaria de obtención de proteínas, particularmente para la población rural y para la población urbana de menores ingresos relativos, el alza en el precio de este producto incide en la seguridad alimentaria y nutricional de los mismos, dado que la población no deja de consumir frijoles, aunque los precios se vuelvan más caros, pero deja de adquirir otros artículos alimenticios afectando la calidad nutricional de las familias más desposeídas.

Según la investigación elaborada por la Fundación Salvadoreña para el Desarrollo Económico y Social (en sus siglas FUSADES) denominada: El reto de la inseguridad alimentaria ante el aumento de precios, y los desafíos para alcanzar la meta del hambre cero al 2030 del mes de noviembre/2022, la CBA ha experimentado un fuerte aceleramiento afectando a los hogares principalmente de bajos ingresos, tanto urbanos como rurales, señalando que:

- La CBA urbana alcanzó un valor de \$239.00 dólares al mes de agosto de 2022 y CBA rural alcanzó un valor de US\$179.50 dólares, lo que representó un fuerte aceleramiento anual del 16.7% y del 22.5%, respectivamente, lo cual no se había observado en los últimos 14 años; y que,
- Durante el año 2022, entre los meses de enero-junio, el aumento promedio de la CBA urbana fue 11.8% y rural 13.9%, variaciones que son un poco más altas que las observadas en 2015, año en que la cantidad de personas pobres subió, concluyendo que en el año 2022 la inseguridad alimentaria aumentó considerablemente, y que muchos salvadoreños pasaron por una crisis o una gravedad en su situación alimentaria.

2. Respecto al *derecho a la alimentación adecuada* —reconocido como un derecho humano fundamental por múltiples instrumentos de derecho humanos—, la Declaración Universal de los Derechos Humanos (en sus siglas DUDH) en el artículo 25 expone que *toda persona tiene derecho a un nivel de vida adecuado con buena salud y bienestar para sí mismo y para su familia, incluyendo la alimentación (...)*, lo que quiere decir que todo hombre, mujer o niño, ya sea solo o en común con otros, tiene derecho al acceso físico y económico, en todo momento, a la alimentación adecuada o a los medios para obtenerla.

Por su parte, la Convención de los Derechos de los Niños (en sus siglas CDN) en su artículo 27, *reafirma el derecho de todos los niños a un nivel de vida adecuado para el buen desarrollo físico, mental, espiritual, moral y social de cada uno*, estableciendo que los Estados tienen la obligación de tomar medidas apropiadas para ayudar a los padres en el cumplimiento de sus responsabilidades primarias para implementar tal derecho (Organización de las Naciones Unidas para la Agricultura y la Alimentación, en sus siglas FAO 2012), los referidos instrumentos internacionales han sido acogidos y ratificados por el Estado Salvadoreño.

Finalmente, la Oficina del Alto Comisionado de las Naciones Unidas para los Derechos Humanos y la FAO, han establecido que la *alimentación adecuada* debe ser entendida como el *derecho a tener acceso, de manera regular, permanente y libre, sea directamente, sea mediante compra en dinero, a una alimentación cuantitativa y cualitativamente adecuada y suficiente, que corresponda a las tradiciones culturales de la población a que pertenece el consumidor y que garantice una vida psíquica y física, individual y colectiva, libre de angustias, satisfactoria y digna*, agregando que el derecho a la alimentación no trata solo una ración mínima de calorías, proteínas y otros nutrientes, sino del derecho a todos los elementos nutricionales para vivir una vida sana y activa, y a los medios para acceder a ellos, constituyendo un derecho que debe ser garantizado por el Estado<sup>1</sup>.

3. Aunado a ello, resulta importante referirnos a la *Seguridad Alimentaria y Nutricional*, entendida como un *estado en el cual todas las personas gozan, en forma oportuna y permanente, de acceso físico, económico y social a los alimentos que necesitan, en cantidad y calidad, para su adecuado consumo y utilización biológica, garantizándoles un estado de bienestar general que coadyuve al logro de su desarrollo*.

Según la FAO, la seguridad alimentaria y nutricional se consigue cuando *a nivel de individuo, hogar, nación y global [...] todas las personas, en todo momento, tienen acceso físico y económico a suficiente alimento, seguro y nutritivo, para satisfacer sus necesidades alimenticias y sus preferencias, con el objeto de llevar una vida activa y sana*, estableciendo Naciones Unidas El Salvador que alcanzar la seguridad alimentaria y nutricional supone que hay una oferta adecuada de alimentos, lo que implica que estos se producen en cantidad y calidad suficientes y pueden ser comercializados, con el objetivo que los consumidores puedan obtener estos recursos de forma accesible.

Por último, se hace mención que los pilares de la seguridad alimentaria, hacen referencia a la disponibilidad, acceso, consumo y la utilización o aprovechamiento biológico de los alimentos, siendo relevante hacer mención al pilar: *consumo de los alimentos*, que está relacionado con la capacidad de compra, hábitos, costumbres, cultura, estilos de vida, los conocimientos, actitudes y prácticas para realizar una correcta selección, preparación y distribución de alimentos dentro del hogar de acuerdo con las necesidades particulares para cada miembro<sup>2</sup>.

<sup>1</sup> Documento Evaluación rápida. Seguridad Alimentaria y Nutricional frente al COVID-19. COVID-19 RESPONSE y Naciones Unidas El Salvador. Páginas 5 y 6.

<sup>2</sup> Ídem. Páginas 9-10 y 15.

4. Finalmente, este Tribunal considera importante hacer mención que las crisis mundiales como la pandemia por COVID-19, la inflación generada en la cadena de suministros, y el conflicto entre Rusia y Ucrania —la cual tuvo sus inicios en marzo y abril de 2021— han generado el incremento del costo de los productos de consumo, la disminución del poder adquisitivo y de la capacidad de producir y distribuir alimentos, impacto percibido por los salvadoreños, el cual afecta en mayor medida a la población pobre y vulnerable.

Por ello, con la finalidad de paliar los efectos negativos de las referidas crisis mundiales, el gobierno de El Salvador ha procedido *desde la pandemia COVID-19* a la implementación de diferentes medidas económicas urgentes para favorecer a la población, tendientes a garantizar el *abastecimiento y acceso a la seguridad alimentaria*, entre las cuales se encuentra, la promulgación de la Ley Especial Transitoria de Combate a la Inflación de Precios de Productos Básicos —D.L. N° 309, publicado en el D.O. N° 51, Tomo N° 434 del 13/03/2022—, por medio de la cual modificó el Arancel Centroamericano de Importación para una serie de productos de la canasta básica, entre las cuales se encuentra el frijol.

Siendo necesario destacar, que la labor de la DC juega un rol muy importante en las medidas de vigilancia del Estado, por ser una entidad que tiene una serie de competencias que la habilitan para activar acciones o medidas de protección de los derechos e intereses de la población consumidora, fundamentalmente a través de la implementación de actividades de vigilancia, de los mercados en aras de sondear precios de diferentes productos, verificar la disponibilidad y realizar auditorías de consumo, sancionando de forma especial los abusos en los *productos de la canasta básica*, competencia que fue reconocida en el inciso segundo del artículo 4 de la referida ley, que dispone: (...) *La Defensoría del Consumidor deberá realizar las medidas de monitoreo y vigilancia en el mercado de los productos incluidos en este Decreto, a fin de garantizar que las reducciones arancelarias se vean reflejadas en los precios al consumidor final (...)*.

En virtud de lo anterior, el Presidente de la DC emitió el Acuerdo N° 22-Bis en fecha 11/03/2022, a través del cual declaró, a partir de dicha fecha, estado de urgencia o emergencia institucional, en razón de la crisis inflacionaria generada inicialmente como efecto de la pandemia por COVID-19, los problemas en la cadena de suministro a nivel internacional, el aumento de precios de materias primas, entre otros importantes, lo cual se vio agravado con el conflicto bélico Ucrania-Rusia y la OTAN, para lo cual se implementaron de forma urgente, célere y sin dilaciones, acciones o medidas de protección de los derechos e intereses de la población consumidora que sean pertinentes de conformidad con el ordenamiento jurídico aplicable.

A manera de conclusión, los anteriores datos fácticos y técnicos evidencian la ingente importancia que representa la vigilancia del comportamiento del mercado de productos de primera necesidad, a efecto de prever alzas injustificadas, dada la incidencia directa que un elevado nivel de precios significa en el poder adquisitivo de la población para cubrir la dieta básica, resguardando el derecho a una alimentación adecuada como un deber insoslayable del Estado de proveer a la población de condiciones dignas de existencia, tal como lo dispone el citado artículo 101 de la Constitución.

B. Establecido lo anterior, este Tribunal analizará la infracción atribuida por la denunciante, con el objetivo de realizar el ejercicio de adecuación de los hechos denunciados a los alcances del ilícito administrativo atribuido al señor **José Arístides García Ortiz** de la siguiente forma:

I. I En el caso particular, la Presidencia atribuye a el referido proveedor la infracción descrita en el artículo 44 letra e) de la LPC por (...) *realizar prácticas abusivas en perjuicio de los consumidores (...)* en relación a lo estipulado en el artículo 18 letra h) de la misma ley, por el incremento de precio del producto *frijol rojo*, por lo que, al realizar el ejercicio de adecuación de los hechos denunciados a los alcances del referido ilícito administrativo, con base en los elementos probatorios señalados en el romano VI de la presente resolución, ha quedado comprobado que:

- La DC identificó que el señor **José Arístides García Ortiz** incrementó el precio del frijol rojo sin justificación alguna, producto que era comercializado en un negocio de su propiedad denominado “El Bodegón de los Cereales”, ubicado en la
- Que en relación a las **compras** del *frijol rojo*, los precios reflejaban cierto nivel de estabilidad, ya que al inicio del mes de abril/2022 el precio fue de **\$45.00** dólares, llegando a un precio máximo de **\$55.00** dólares al cierre del mes de junio/2022 —dato obtenido del **CUADRO N° 2**—; siendo los precios promedios y las cantidades totales compradas —a partir de la información entregada por el proveedor—, los siguientes, **CUADRO N° 5**:

MES	Cantidad de QQ	Costo total compras	Precio promedio compra
mar-22	600	\$27,000.00	\$45.00
abr-22	1,032	\$48,940.00	\$47.50
may-22	2,409	\$123,395.00	\$51.25
jun-22	1,840	\$95,000.00	\$51.67
<b>TOTALES</b>	<b>5881</b>	<b>\$294,335.00</b>	<b>\$48.86</b>

- En relación a las **ventas** de *frijol rojo*, de la documentación presentada, se comprueba la tendencia al alza del precio, por cuanto fluctuó desde **\$57.00** dólares en el mes de abril/2022, iniciando el mes de junio/2022 con un precio de **\$64.00** dólares, alcanzando un precio máximo al cierre del referido mes de **\$75.00** dólares —dato obtenido del **CUADRO N° 3**—, siendo los precios promedios y las cantidades totales de ventas, a partir de la información proporcionada por el proveedor —incluye facturas y CCF precios sin IVA—, los detallados a continuación, **CUADRO N° 6**:

MES	Cantidad de QQ	Total ventas	Precio promedio ventas
abr-22	210	\$11,483.74	\$56.25
may-22	99	\$6,382.00	\$64.67
jun-22	351	\$23,138.37	\$66.23
<b>TOTALES</b>	<b>660</b>	<b>\$41,004.11</b>	<b>\$62.38</b>

A partir de los cuadros anteriores se comprobó que el proveedor —durante el período auditado— compró el producto a un precio que era inferior al precio de venta registrado por el mismo; asimismo, se determina que la diferencia del promedio entre ambos precios fue: en el mes de **abril/2022 de \$8.78 dólares; mayo/2022 de \$13.42 dólares** y en **junio/2022 de \$14.56 dólares**, demostrando en todos los meses objeto de estudio, una diferencia con tendencia al alza del precio que no tiene justificación.

1.2 Ahora bien, la Presidencia describe en su denuncia de forma individual los incrementos reportados durante los meses objeto de estudio, siendo el mes de **junio/2022** el que registra el incremento más marcado del período, conforme a lo siguiente —**CUADRO N° 7**—:

ANALISIS TECNICO DEL PRODUCTO FRIJOL ROJO						
COMPRA			VENTA			
Fecha	Comprobante	Precio de compra por qq	Fecha	Comprobante	Precio de venta (SIN IVA) por qq	Incremento
08/04/2022	DUCA N° E1164715	\$49.23	11/04/2022	FAC N° 0632	\$50.44	
			18/04/2022	CCF N° 43	\$53.10	\$2.66
11/06/2022	DUCA N° E1181314	\$51.66	15/06/2022	CCF N° 54	\$56.64	\$3.54
			17/06/2022	CCF N° 55	\$65.49	\$8.85
			18/06/2022	FAC 1468	\$66.37	\$0.88
			20/06/2022	FAC 1484	\$58.41	
			20/06/2022	FAC 1491	\$59.29	\$0.88
20/06/2022	CCF N° 56	\$68.14	\$8.85			
22/06/2022	DUCA N° E1181314	\$56.72	25/06/2022	CCF N° 58	\$66.37	

Manifestando el apoderado del proveedor al respecto, que las ganancias son ínfimas, mismas que no permitirían mantener a flote el negocio, ya que sobre las mismas se deben cumplir otros costos administrativos y de funcionamiento como mantenimiento de vehículos y combustible entre otros, que en ocasiones él mismo acotando que su representado personalmente se encarga en ocasiones de recolectar el producto en el país de Nicaragua y de ser el conductor del tráiler para reducir costos, que en algunas ventas los traslados del producto —citando al departamento de Santa Ana y al municipio de San Juan Opico— fueron independientes por no contar los compradores con un medio de transporte disponible, situación que incrementaba el precio de venta, concluyendo que el precio de venta mantenido por quintal obedeció

principalmente a la negociación con el cliente, en la que se define si este necesita transporte o no, al igual que la distancia a la que es necesario llevar el producto, en caso de que aplique.

Es menester señalar, que este Tribunal es conocedor que para la estructuración del precio de venta, se tienen en cuenta costos fijos y variables, los cuales pueden provenir del mercado salvadoreño, de la provisión de insumos agrícolas, de la producción e importación o gastos no previsibles (por ejemplo, fenómenos naturales, pandemias o crisis mundiales como las que acontecían durante dicho período), transporte, etc.; sin embargo, en el presente caso no se acreditó por parte del señor **José Arístides García Ortiz** que el alza cuestionada se debiera al incremento extraordinario de los gastos durante los meses objeto de estudio, más aún cuando se encontraba vigente la Ley Especial Transitoria de Combate a la Inflación de Precios de Productos Básicos, la cual conforme a lo consignado en el artículo 1, tenía como objeto *asegurar a la población el abastecimiento de productos de las canasta básica por medio de medidas urgentes y de carácter temporal, así como reducir los costos en la importación de insumos para la producción agrícola*, misma que se mantuvo vigente hasta el 31/03/2023 conforme a lo dispuesto en el artículo 9 de la misma.

1.3 Dentro de ese contexto, de la documentación incorporada al expediente no consta prueba alguna que acredite que el incremento en el precio del *frijol rojo* comercializado por el señor **José Arístides García Ortiz**, durante los meses de abril y junio del año 2022, se debió a una causa justificada, y que, por lo tanto el precio con incremento que se trasladó a los consumidores respondía proporcionalmente a los costos de adquisición del mismo, coligiéndose así, que el alza de precios se debió a las expectativas del proveedor ante el comportamiento y condiciones que enfrentaría en el futuro el precio del frijol rojo, en virtud de las condiciones de pandemia y crisis mundiales que afectaban al país, ya que aumentó el valor fundamental del mismo sin justificación alguna, dando como resultado un perjuicio evidente en la sociedad consumidora.

Y es que, respecto de las justificaciones brindadas, el proveedor denunciado en ningún momento adjuntó la información que compruebe a este Tribunal que las diferencias en el precio no le representaron mayor beneficio económico —margen de ganancia— durante el período auditado, a efectos de desvirtuar la infracción atribuida, es decir, demostrar que no existió especulación que le permitiera obtener mayores márgenes de ganancia en la venta de un alimento tan fundamental e inelástico, es decir, que constituye un producto que desde el punto de vista del presupuesto familiar, su consumo resulta mucho más económico que cualquier otro producto de la CBA.

7  
Bajo tal inteligencia, de acuerdo a lo establecido en el artículo 18 letra h) de la LPC, el proveedor tiene prohibido utilizar cualquier maniobra o artificio para la consecución de alza de precios de alimentos y artículos de primera necesidad, no obstante lo anterior, se ha acreditado por medio de los elementos probatorios agregados al expediente, que a pesar que contaba *con existencia de producto durante el período auditado —específicamente con la cantidad de 375 quintales de frijol rojo—, que dicho producto mantuvo un precio de compra que presentaba cierto nivel de estabilidad y que el país se encontraba en un momento en que el Gobierno de El Salvador había implementado una serie de medidas económicas de carácter*

*temporal que favorecían a la población, éste efectuó un incremento en el precio de venta del referido producto en un establecimiento de su propiedad, situación que hace aún más patente la utilización de una maniobra por parte del señor José Arístides García Ortiz, ya que se ha verificado que existió un aumento injustificado en el precio de venta del frijol rojo cuando existían condiciones favorables para mantener un precio estable en relación a su precio de compra, aunado a ello, el proveedor en ningún momento acreditó variación alguna en los costos o gastos o cualquier otra circunstancia que pudo haber influido en el alza cuestionada.*

Al respecto, resulta importante acotar que el establecimiento propiedad del señor José Arístides García Ortiz denominado “El Bodegón de los Cereales”, desde el cual comercializaba el producto *frijol rojo* —vendiendo en el período auditado la cantidad de 660 quintales—, se encuentra ubicado en la *ciudad de San Salvador*, la cual es considerada como *el mercado mayorista más importante del país en la venta de dicho producto y otros granos básicos* —ya que las transacciones mayoristas del frijol rojo generalmente ocurren en un contexto de informalidad—; en consecuencia, el proveedor se encuentra en una posición que *refleja un nivel de dominio dentro del mercado salvadoreño* constituyéndose como un *distribuidor mayorista*, dentro de la cadena de valor del frijol rojo, por cuanto, los precios ahí pactados, incluso podrían funcionar *como referencia para su definición en el resto del territorio nacional*, conforme a lo consignado en el Estudio de Caracterización de la Agroindustria del Frijol Rojo y sus condiciones de competencia en El Salvador del año 2017 (páginas 12 y 13), elaborado por la Superintendencia de Competencia.

Y es que, el proveedor no presentó ningún elemento de prueba para desvirtuar la infracción atribuida, más aun cuando el incremento se produce en el contexto de la entrada en vigencia de la Ley Especial Transitoria de Combate a la Inflación de Precios de Productos Básicos; por consiguiente, a partir de lo constatado por la DC, se tiene que el proveedor *valiéndose de su posición de mercado, incrementó de manera injustificada* el precio de venta del *frijol rojo*, mismo que forma parte fundamental de la Canasta Básica Alimentaria<sup>3</sup>, lo cual constituye una práctica abusiva a la luz del artículo 18 letra h) de la LPC, y que trajo como consecuencia una afectación ilegítima a los consumidores, puesto que no comprobó en el presente procedimiento una causa justificada para dicha alza, dando lugar con tal incumplimiento a que en el presente caso se configure la infracción establecida en el artículo 44 letra e) de la misma ley que determina “Son infracciones muy graves (...) e) (...) *realizar prácticas abusivas en perjuicio de los consumidores (...)*” en relación al artículo 18 letra h) de la misma ley, que establece que son prácticas abusivas y por tanto está prohibido: “ *Utilizar cualquier maniobra o artificio para la consecución de alza de precios o acaparamiento*

<sup>3</sup> La canasta básica alimentaria (CBA) es el conjunto de alimentos y bebidas que satisfacen requerimientos nutricionales, kilocalóricos y proteicos, cuya composición refleja los hábitos de consumo de una población de referencia, es decir, un grupo de hogares que cubre con su consumo dichas necesidades alimentarias, lo anterior según el Estudio: Canasta básica alimentaria y canasta básica total Preguntas frecuentes N° 3 (2020) elaborado por el Instituto Nacional de Estadística y Censos de Argentina (INDEC). Página 5.

de alimentos, artículos de primera necesidad y de servicios esenciales (...), debiendo ser acreedor de la sanción respectiva conforme a lo consignado en el artículo 47, previo análisis de los parámetros establecidos en el artículo 49, ambos de la LPC.

### VIII. PRONUNCIAMIENTO SOBRE EL PRINCIPIO DE CULPABILIDAD

Ahora bien, establecidas las conductas ilícitas, es importante hacer referencia al tema de culpabilidad, así:

El principio de culpabilidad está reconocido por el artículo 12 de la Constitución de la República, que prescribe: «[t]oda persona a quien se impute un delito, se presumirá inocente mientras no se pruebe su culpabilidad conforme a la ley y en juicio público, en el que se le aseguren todas las garantías necesarias para su defensa», disposición que es aplicable no solo en el ámbito penal, sino además en el administrativo sancionador (sentencia de inc. 3-92 Ac. 6-92 de la Sala de lo Constitucional —en adelante SCn— de las doce horas del 17/12/1992).

En este sentido, la referida Sala respecto al principio de culpabilidad en materia administrativa sancionadora ha expresado que «[e]l principio de culpabilidad en esta materia supone el destierro de las diversas formas de responsabilidad objetiva, y rescata la operatividad de dolo y la culpa como formas de responsabilidad. De igual forma, reconoce la máxima de una responsabilidad personal por hechos propios, y de forma correlativa un deber procesal de la Administración de evidenciar este aspecto subjetivo sin tener que utilizar presunciones legislativas de culpabilidad, es decir, que se veda la posibilidad de una aplicación automática de las sanciones únicamente en razón del resultado producido» (sentencia de Inc. 18- 2008 de SCn de las doce horas veinte minutos del 29/04/2013).

Cabe destacar que una de la subcategorías o corolarios del principio de culpabilidad, es la responsabilidad por el hecho o responsabilidad por la acción ilícita como se denomina en la doctrina administrativa sancionadora. Este principio implica que la sanción únicamente puede recaer a quien en forma dolosa o culposa ha participado en los hechos que configuran una acción ilícita; así lo expone Nieto al referir que «[e]l gravamen que la sanción representa solo podrá recaer sobre aquellas [personas] que han participado de forma dolosa o culposa en los hechos constitutivos de infracción. Por lo tanto, no es posible exigir responsabilidad por la sola existencia de un vínculo personal con el actor o la simple titularidad de la cosa o actividad en cuyo marco se produce la infracción.

La exigencia de individualización de la sanción supone un veto a la responsabilidad objetiva» [Nieto, Alejandro, Derecho Administrativo Sancionador, quinta edición totalmente reformada, Madrid. Editorial Tecnos, p. 329, 2011]. En este orden, conforme al principio de culpabilidad solamente responde el administrado por sus actos propios, de este modo, se repele la posibilidad de construir una responsabilidad objetiva o basada en la simple relación causal independiente de la voluntad del autor.

En congruencia con lo expuesto, en el Derecho Administrativo Sancionador, debe respetarse el principio de culpabilidad, de tal suerte que el elemento indispensable para sancionar un actuar, es la determinación de

la responsabilidad subjetiva. (Sentencia emitida en el proceso 90-2014 por SCA, a las catorce horas cincuenta y uno minutos del 24/10/2019).

En relación con el tema de la responsabilidad subjetiva de la proveedora denunciada, este Tribunal considera necesario analizar si la misma ha obrado dolosa o cuando menos culposamente; es decir, que la transgresión a la norma haya sido querida o se deba a imprudencia o negligencia. Por tanto, la existencia de un nexo de culpabilidad constituye una condición para la configuración de la conducta sancionable.

En ese orden de ideas, y para el caso en concreto, el señor **José Arístides García Ortiz**, es responsable del cumplimiento de las obligaciones legales estipuladas en el ordenamiento jurídico, y, de manera más específica en la LPC; en consecuencia, tiene la responsabilidad de no realizar prácticas abusivas en perjuicio de los consumidores conforme a lo regulado en la LPC.

Ahora bien, en el presente procedimiento no hay elementos suficientes para determinar que la omisión hayan sido producidas de manera dolosa; no obstante, al señor **José Arístides García Ortiz** un proveedor que forma parte de la distribución mayorista en la cadena de valor del *frijol rojo*, se infiere que debe cumplir con las obligaciones que la LPC le establecen, situación que no consta en el presente procedimiento, pues se ha determinado que de manera negligente, ejecutó prácticas abusivas en perjuicio de los consumidores, mediante la utilización de maniobras para el incremento injustificado del precio de venta del *frijol rojo* objeto del hallazgo conforme a lo expuesto en el **numeral 1.3 del romano VII** de la presente resolución, en contravención a lo establecido en el artículo 18 letra h) de la LPC, configurándose así la infracción al artículo 44 letra e) de la misma ley.

#### **IX. PARÁMETROS PARA LA DETERMINACIÓN DE LA SANCIÓN**

Como se expuso en los acápites precedentes, se estableció la comisión de la infracción muy grave contenida en el artículo 44 letra e) de la LPC la que se sanciona con multa hasta de quinientos salarios mínimos mensuales urbanos en la industria, artículo 47 LPC; por consiguiente, es facultad de este Tribunal determinar la sanción que corresponda, a la luz de los parámetros establecidos en la LPC, su reglamento y la jurisprudencia aplicable.

Así, este Tribunal tomará en cuenta los principios de legalidad, proporcionalidad y culpabilidad para la determinación de la multa, es así que verificará el tamaño de la empresa, el impacto en los derechos del consumidor, la naturaleza del perjuicio causado o grado de afectación a la vida, salud, integridad o patrimonio de los consumidores, el grado de intencionalidad –dolo o culpa– con la que procedió el infractor, el grado de participación en la acción u omisión, cobro indebido realizado y las circunstancias en que ésta se cometa, según sea el caso.

A continuación, se concretará cada uno de ellos, en lo aplicable al presente caso:

**a) Tamaño de empresa.**

Según la Ley de Fomento, Protección y Desarrollo de la Micro y Pequeña Empresa (ley Mype) en su artículo 3 define a las micro y pequeñas empresas de la siguiente manera: "*Microempresa: Persona natural*

*o jurídica que opera en los diversos sectores de la economía, a través de una unidad económica con un nivel de ventas brutas anuales hasta 482 salarios mínimos mensuales de mayor cuantía y hasta 10 trabajadores. Pequeña Empresa: Persona natural o jurídica que opera en los diversos sectores de la economía, a través de una unidad económica con un nivel de ventas brutas anuales mayores a 482 y hasta 4,817 salarios mínimos mensuales de mayor cuantía y con un máximo de 50 trabajadores”.*

Resulta importante mencionar, que en el presente procedimiento administrativo sancionador el proveedor presentó la Declaración y Pago de Impuesto a la Transferencia de Bienes Muebles y a la Prestación de Servicios de los meses de enero a octubre del año 2022, junto con la Declaración del Impuesto sobre la Renta y Contribución Especial del año 2021, mostrando una conducta procesal que evidencia el cumplimiento de su deber a prestar la colaboración que le es requerida para el buen desarrollo de los procedimientos (art. 17 número 5 de la LPA), por haber presentado la información financiera solicitada por esta autoridad sancionadora en la letra e) de la resolución de inicio de folios 79-83, debiendo resaltar que en los meses objeto de auditoría el proveedor reportó ventas de: **ABRIL 2022: \$65,207.04 dólares; MAYO 2022: \$135,375.22 dólares; y JUNIO 2022: 150,984.07 dólares**, siendo este último mes el mismo en el que reportó una diferencias bastante marcada entre el precio promedio de compra y el de venta.

No obstante lo anterior, de conformidad al listado de Medianos y Grandes Contribuyentes de fecha 08/06/2021, emitido por el Ministerio de Hacienda<sup>4</sup>, el señor **José Aristides García Ortiz** se encuentra clasificado como *Medianos Contribuyente en el numeral 1698*, siendo a la fecha de su emisión la información disponible y actualizada de registro de contribuyentes con las categorías de Grandes, Medianos y Otros — actualizado el 13/06/2023 según el link: —; en consecuencia, para los efectos de la cuantificación de la multa correspondiente, será considerado como tal, manteniendo los principios de proporcionalidad de la sanción.

**b) Grado de intencionalidad del infractor.**

Este Tribunal considera este elemento en el sentido de analizar si el sujeto ha obrado dolosa o cuando menos culposamente; es decir, que la transgresión a la norma haya sido querida o se deba a imprudencia o negligencia del sujeto. Por tanto, la existencia de un nexo de culpabilidad constituye una condición para la configuración de la conducta sancionable.

Así, en reiteradas ocasiones este Tribunal ha establecido a través de sus resoluciones, conforme a lo dispuesto en el artículo 40 inciso segundo de la LPC, que las infracciones administrativas son sancionables aun a título de simple negligencia o descuido.

Por otra parte, y de conformidad a lo dispuesto en el artículo 42 inc. 2° del Código Civil, según el cual: *“Culpa leve (...) es la falta de aquella diligencia y cuidado que los hombres emplean ordinariamente en sus negocios propios (...)”*, así como a lo estipulado en el inc. 3° del mismo artículo: *“El que debe administrar*

<sup>4</sup> Ministerio de Hacienda, República de El Salvador, sitio web, documentos y publicaciones varias “Listado de Medianos Contribuyentes: <https://www.mh.gob.sv/wp-content/uploads/2021/06/700-DGII-AV-2021-22551.pdf>.

*un negocio como un buen padre de familia es responsable de esta especie de culpa”, y a lo señalado en el artículo 947 del Código de Comercio, relativo a que: “Las obligaciones mercantiles deben cumplirse con la diligencia de un buen comerciante en negocio propio”.*

En virtud de lo anterior, de la prueba agregada al presente procedimiento se comprobó que el señor **José Arístides García Ortiz** incurrió en la referida infracción actuando con negligencia, ya que como proveedor que se dedica al giro principal de venta al por mayor de alimentos, estaba obligado a no realizar prácticas abusivas en perjuicio de los consumidores mediante la utilización de maniobras para el incremento injustificado del precio de venta de un alimento de primera necesidad, como en el presente caso el *frijol rojo* objeto del hallazgo; sin embargo, del análisis de los hechos y documentación agregada al expediente, ha quedado evidenciado que, valiéndose de su posición de mercado como distribuidor mayorista, a pesar que existían las condiciones favorables para mantener un precio de venta estable en relación a su precio de compra, se constató la especulación en la comercialización del producto *frijol rojo* ya que fue puesto a disposición de los consumidores a un precio mayor, cuando se encontraba vigente la Ley Especial Transitoria de Combate a la Inflación de Precios de Productos Básicos, alza que conforme a lo constatado por este Tribunal no tiene justificación alguna, incurriendo en la infracción al *artículo 44 letra e) de la LPC en relación al artículo 18 letra h) de la misma ley.*

Sumado a ello, se comprobó que a través de la información proporcionada —la cual consta en CUADROS N° 5 al 7—, la existencia de una diferencia promedio entre el precio de compra y de venta por quintal, siendo en el mes de **abril/2022 de \$8.78 dólares, mayo/2022 de \$13.42 dólares y en junio/2022 de \$14.56 dólares**, demostrando en todos los meses objeto de estudio, una diferencia con tendencia al alza del precio que no tiene justificación.

*c) Grado de participación en la acción u omisión.*

A partir del examen del presente expediente administrativo, queda demostrado que el grado de participación por parte de la proveedora en las infracciones, es directo e individual, pues en relación a la infracción establecida en el *artículo 44 letra e) de la LPC*, relativas a ejecutar prácticas abusivas el perjuicio de los consumidores fue responsabilidad directa del señor **José Arístides García Ortiz**, puesto que, sin contar con una justificación válida, utilizó una maniobra para la consecución del alza del precio del *frijol rojo*, ya que valiéndose de su posición de mercado como distribuidor mayorista, incrementó los precios de venta cuando tenía producto en existencia cuyo precio de compra durante el período auditado presentaba cierto nivel de estabilidad, alza cuestionada ya que se encontraba vigente la Ley Especial Transitoria de Combate a la Inflación de Precios de Productos Básicos, la cual buscaba *reducir los costos en la importación de insumos para la producción agrícola*, misma que se mantuvo vigente hasta el 31/03/2023 conforme a lo dispuesto en el artículo 9 de la misma.

*d) Impacto en los derechos del consumidor y naturaleza del perjuicio ocasionado.*

Este Tribunal estima que la naturaleza del daño causado a los consumidores, en relación a la infracción establecida en el *artículo 44 letra e) de la LPC relativa a realizar prácticas abusivas en perjuicio de los consumidores* en relación al artículo 18 letra h) de la misma ley, claramente es de índole económica, pues con el cometimiento de la misma, el señor **José Arístides García Ortiz**, limitó la capacidad de compra del *frijol rojo* por parte de los consumidores, pues las alzas injustificadas de precios tienen una incidencia directa en el poder adquisitivo de la población salvadoreña para cubrir la dieta básica.

Del mismo modo, con tal infracción se pone en riesgo inminente el derecho a la alimentación adecuada de los consumidores salvadoreños, puesto que, privó el acceso al alimento objeto de hallazgo, el cual forma parte fundamental de la CBA, por aportar una gran cantidad de nutrientes y proteínas que forman parte del requerimiento mínimo calórico que necesita un individuo para desarrollar su trabajo o sus funciones dentro del hogar; por tanto, si bien no se configuró un daño concreto a una persona en particular, este Tribunal reafirma que la acción que configura la infracción ocasionó una afectación directa sobre el último eslabón de la cadena de valor del mercado de alimentos, es decir, los consumidores finales, ya que al ofrecer el alimento *frijol rojo* a un precio de venta que contiene un incremento injustificado, se dificulta el poder adquisitivo y en consecuencia, se incrementan los porcentajes de la población que se encuentran en condición de inseguridad alimentaria en nuestro país.

Respecto de tales infracciones, resulta importante referirse a lo resuelto por la SCA en la sentencia definitiva de referencia 416-2011, pronunciada a las quince horas con catorce minutos del día 21/12/2018, ha establecido que: *“en las infracciones de peligro abstracto, el legislador, atendiendo a la experiencia, advierte una peligrosidad general de la acción típica para un determinado bien jurídico, a partir de una valoración probabilística, por lo que con la tipificación se dispone adelantar la barrera de protección sancionando el accionar, sin esperar la realización de un peligro concreto de una persona determinada o de la lesión efectiva”*, siendo que la infracción cometida al artículo 44 letra e) de la LPC, constituye una infracción de peligro abstracto.

7  
En este orden de ideas, y tomando en cuenta la jurisprudencia antes referida, se puede afirmar que para imponer la sanción respectiva, en el presente caso y, además, para graduar la misma, (a) no es necesario comprobar ni justificar una afectación concreta y material en la esfera de los consumidores; (b) ni que existan denuncias de personas que hubiesen adquirido los bienes ofrecidos por el proveedor, que resultaron con incumplimiento.

*e) Posible beneficio que obtiene el infractor y la gravedad del daño causado.*

Este parámetro será considerado según lo establece la Sala de Constitucional en la sentencia de inconstitucionalidad de ref. 109-2013 de fecha 14 de enero de 2016, en la que señala que uno de los factores de dosimetría punitiva es: *“(...) el beneficio que, si acaso, obtiene el infractor con el hecho”*.

Conforme a ello, debemos tener en cuenta el posible beneficio que la proveedora pudo haber obtenido por las ventas concretadas del *frijol rojo* objeto de hallazgo —*artículo 44 letra e) de la LPC en relación al artículo 18 letra h) de la misma ley*—, a partir del excedente del precio de venta con incremento al que fue vendido en relación al precio máximo de venta previo al incremento, y además, las circunstancias o el contexto en que se cometió la infracción, es decir, cuando se encontraba vigente la Ley Especial Transitoria de Combate a la Inflación de Precios de Productos Básicos, la cual buscaba *reducir los costos en la importación de insumos para la producción agrícola*.

Así, para el caso que nos ocupa, de la información proporcionada por el proveedor durante la investigación, podemos concluir que, el monto total que la proveedora obtuvo de las ventas de *frijol rojo* durante el período auditado fue de **\$41,004.11 dólares**.

Ahora bien, en el presente caso no se ha podido determinar el beneficio ilícito generado por la infracción, por no contar con el margen de ganancias obtenido por la proveedora en virtud del alza de precio de venta injustificada del *frijol rojo*, por lo que en el caso de mérito se optará por calcular la multa sobre la base del daño potencial causado por la comisión de la infracción. Y es que, se ha comprobado que la infracción cometida es capaz de ocasionar una afectación a la economía en general como al derecho a la alimentación de los consumidores.

*f) Finalidad inmediata o mediata perseguida con la imposición de la sanción.*

Mediante la imposición de la sanción —multa—, este Tribunal Sancionador pretende causar un efecto disuasivo<sup>5</sup> en el señor **José Arístides García Ortiz**, quien ha cometido la infracción al artículo 44 letra e) de la LPC, con el fin de evitar futuras conductas prohibidas en detrimento de los consumidores y que adopte las medidas necesarias a efecto de dar cumplimiento a las obligaciones que le impone la LPC.

Y es que, todo proveedor que ofrezca, comercialice o venda bienes intermedios y finales de uso o de consumo y servicios, tiene prohibido realizar prácticas abusivas en perjuicio de los consumidores mediante la utilización de cualquier maniobra o artificio para la consecución de alza de precio de alimentos, máxime cuando tal incremento se efectuó en el marco de vigencia de las once medidas urgentes de carácter temporal implementadas por el Gobierno que favorecían a la población, tendientes a garantizar el abastecimiento y acceso a la seguridad alimentaria y que se trata de un agente económico que se constituye como distribuidor mayorista y es propietario de un establecimiento ubicado en la

- la cual es considerada como el mercado mayorista más importante del país en la venta de dicho producto y otros granos básicos, situación que refleja un nivel de dominio dentro del mercado salvadoreño, situación que no consta acreditada en el presente caso, ya que se ha acreditado que los

<sup>5</sup> "(...) La sanción administrativa, persigue una finalidad pública por parte del Estado, que es desincentivar conductas ilícitas, razón por la cual no admite como motivación posible un afán retributivo a favor del particular interesado. En tal sentido, es la propia Administración Pública la encargada de establecer la procedencia y naturaleza de la sanción a imponer, así como la cuantía, de ser el caso, de modo tal que cumpla con los fines públicos antes citados", Resolución Final N° 08-2020/CC2 emitida el 07/01/2020 por la Comisión de Protección al Consumidor N°2 Sede Central del Instituto Nacional de Defensa de la Competencia y de la Protección de la Propiedad Intelectual de Perú.

consumidores finales que llegaron a abastecerse de *frijol rojo* en el referido establecimiento, *pagaron un precio de venta con un incremento que no tiene justificación*.

Por consiguiente, para la determinación y cuantificación de las multas procedentes, este Tribunal debe prever que, en el caso concreto, la comisión de la conducta infractora no resulte más ventajosa para la infractora que asumir la sanción correspondiente, como consecuencia de las mismas.

#### X. DETERMINACIÓN DE LA SANCIÓN Y CUANTIFICACIÓN DE LA MULTA

Este Tribunal, en uso de la sana crítica —artículo 146 inc. 4° de la LPC— y habiendo considerado los elementos descritos en el romano anterior, procederá a realizar el cálculo de la multa a imponer al señor **José Arístides García Ortiz**, pues se ha determinado que éste ejecutó la práctica abusiva consistente en utilizar cualquier maniobra o artificio para la consecución de alza de precio de alimentos en contravención a lo establecido en el artículo 18 letra h) de la LPC, configurándose la infracción al artículo 44 letra e) de la misma ley.

En tal sentido, habiendo concluido que la infracción cometida es una infracción muy graves, sancionable con multa de hasta 500 salarios mínimos urbanos del sector industria, conforme al artículo 47 de la LPC; que la proveedora es una persona jurídica cuya capacidad económica, para efectos de este procedimiento, es la de un *Mediano Contribuyente*; que con su actuar *negligente*, ejecutó prácticas abusivas en perjuicio de los consumidores, mediante el incremento injustificado del precio de venta del *frijol rojo*, en contravención a lo establecido en el artículo 18 letra h) de la LPC; que si bien no fue posible determinar el beneficio potencial que pudo obtener el proveedor por las ventas concretadas —respecto de la infracción al artículo 44 letra e) de la LPC—, tal como se señaló en la letra e) del romano **IX** de esta resolución, se tomó en cuenta el monto total de la ventas obtenidas por el producto con incremento, así como el perjuicio potencial de la conducta realizada por el proveedor, la cual ha sido catalogada como *grave*, ya que, la misma pone en riesgo el derecho a la alimentación adecuada de los consumidores, y que, el daño o efecto causado en los consumidores con dicha conducta fue de carácter potencial, es decir, que para la configuración de la infracción no se requiere la comprobación de un daño o afectación concreta en un particular, sino que basta con la constatación del incumplimiento de la relacionada obligación legal; y resulta razonable la imposición de una sanción proporcional a la sola verificación del aludido quebrantamiento.

Por otra parte, en el presente procedimiento al señor **José Arístides García Ortiz** ha mostrado una conducta procesal que evidencia el cumplimiento de su deber a prestar la colaboración que le es requerida para el buen desarrollo de los procedimientos (artículo 17 número 5 de la LPA), pues presentó la información financiera solicitada por esta autoridad sancionadora.

En línea con lo expuesto, es necesario señalar, que el principio de razonabilidad establece que las decisiones de la autoridad deben adoptarse dentro de los límites de sus facultades y manteniendo la proporción entre los medios a emplear y los fines públicos que debe tutelar. En consecuencia, este Tribunal considera que en el presente procedimiento administrativo sancionador resulta pertinente fijar las multas cuya

cuantía resulte *idónea, necesaria y proporcional* para la consecución de los fines constitucionalmente legítimos —efecto disuasorio—, previniendo así, situaciones en donde la comisión de las conductas prohibidas por parte de los sujetos infractores resulta más beneficiosa que el cumplimiento de la norma misma, lo cual a su vez podría llevar a incumplir la finalidad de tutela de los derechos de información y económicos de los consumidores.

A su vez, es importante tener en cuenta lo dispuesto en el artículo 48 de la LPC, que establece que cuando el proveedor resultare culpable de infracciones que afecten intereses colectivos o difusos, *la cuantía de la multa que deba imponerse, nunca será inferior al daño causado o a lo cobrado indebidamente, ni podrá exceder de 5000 salarios mínimos mensuales urbanos en la industria.*

Por consiguiente, y conforme al análisis antes expuesto, considerando los principios de disuasión, proporcionalidad y razonabilidad que deben sustentar la imposición de las sanciones, y de conformidad con lo regulado en el artículo 139 número 7 de la LPA este Tribunal Sancionador impone al proveedor, señor **José Arístides García Ortiz**, una multa de **CATORCE MIL SEISCIENTOS DÓLARES DE LOS ESTADOS UNIDOS DE AMÉRICA (\$14,600.00)**, equivalentes a 40 salarios mínimos urbanos del sector industria, por la comisión de la infracción regulada en el artículo 44 letra e) de la LPC que determina “Son infracciones muy graves (...) e (...) *realizar prácticas abusivas en perjuicio de los consumidores (...).*” en relación al artículo 18 letra h) de la misma ley, que establece que son prácticas abusivas y por tanto está prohibido: “*Utilizar cualquier maniobra o artificio para la consecución de alza de precios o acaparamiento de alimentos, artículos de primera necesidad y de servicios esenciales (...),* multa que representa el **0.80%** porcentaje de la multa máxima aplicable.

Cabe destacar, que el referido porcentaje de multa es inferior en comparación al margen máximo estipulado por ley como consecuencia de la comisión de la misma en casos colectivos, es decir, 5000 salarios mínimos urbanos en la industria, siendo, a juicio de este Tribunal, proporcionales a la gravedad que comportan los hechos, según las circunstancias objetivas y subjetivas previamente analizadas.

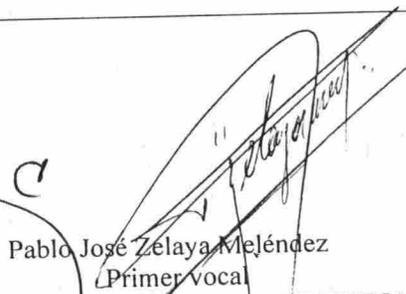
#### XI. DECISIÓN

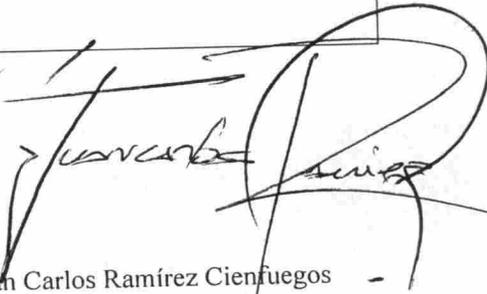
Por tanto, de conformidad a lo expuesto y con fundamento en los artículos 11, 14, 101 inciso 2° de la Constitución de la República; 83 letra b); y 144 y siguientes de la LPC; este Tribunal **RESUELVE:**

- a) *Téngase* por recibido el escrito presentado el día 28/11/2022 por el señor \_\_\_\_\_, en su calidad de apoderado general, judicial y administrativo con cláusula especial del señor **José Arístides García Ortiz**, que consta agregado a folio 87, junto con la documentación de folios 88-114.
- b) *Dese intervención* al proveedor denunciados, señor **José Arístides García Ortiz**, por medio de su apoderado general judicial, el señor \_\_\_\_\_ y *téngase por contestada* la audiencia conferida al referido proveedor en los términos expuestos en el escrito que antecede.

- b) *Dese intervención* al proveedor denunciados, señor **José Arístides García Ortiz**, por medio de su apoderado general judicial, el señor \_\_\_\_\_ y *téngase por contestada* la audiencia conferida al referido proveedor en los términos expuestos en el escrito que antecede.
- c) *Sanciónese* al señor **José Arístides García Ortiz**, con la cantidad de **CATORCE MIL SEISCIENTOS DÓLARES DE LOS ESTADOS UNIDOS DE AMÉRICA (\$14,600.00)**, equivalentes a 40 salarios mínimos urbanos del sector industria —D.E. N° 10 del 07/07/2021, publicado en el D. O. N° 129, Tomo N° 432 de la misma fecha—, por la comisión de la infracción regulada en el artículo 44 letra e) en relación al artículo 18 letra h) ambos de la LPC, *por ejecutar prácticas abusivas en perjuicio de los consumidores mediante la utilización de maniobras o artificios para el alza de precio de los alimentos sin justificación alguna*, conforme al análisis expuesto en el **numeral 1 letra B del romano VII** de la presente resolución.
- Dicha multa deberá hacerse efectiva en la Dirección General de Tesorería del Ministerio de Hacienda, **dentro de los diez días hábiles siguientes al de la notificación de esta resolución**, debiendo comprobar a este Tribunal su cumplimiento dentro del plazo indicado; caso contrario, la Secretaría de este Tribunal **certificará la presente resolución para ser remitida a la Fiscalía General de la República para su ejecución forzosa**.
- d) *Tome nota* la Secretaría de este Tribunal de la dirección señalado por el apoderado del proveedor señor **José Arístides García Ortiz**, para recibir actos de comunicación.
- e) *Hágase* del conocimiento de los intervinientes, en cumplimiento al artículo 104 de la LPA, que la presente resolución al ser emitida en un procedimiento simplificado, no admite recurso de reconsideración, de conformidad con lo expuesto en el artículo 158 N° 5 de la LPA
- f) *Notifíquese*

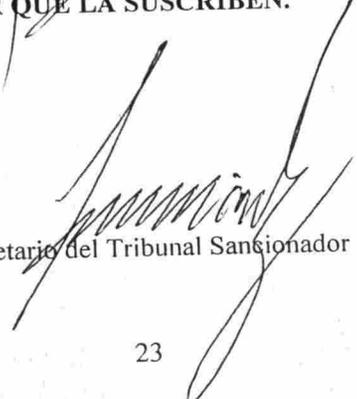
  
José Leoisick Castro  
Presidente

  
Pablo José Zelaya Meléndez  
Primer vocal

  
Juan Carlos Ramírez Cienfuegos  
Segundo vocal

**PRONUNCIADA POR LOS MIEMBROS DEL TRIBUNAL SANCIONADOR DE LA DEFENSORÍA DEL CONSUMIDOR QUE LA SUSCRIBEN.**

CM

  
Secretario del Tribunal Sancionador