

**Gaceta Judicial**  
**Edición Marzo 2007**

**Saxum Legal**  
**Mónica Infante**  
[minfante@saxumlegal.com](mailto:minfante@saxumlegal.com)

**EL ABOGADO EFECTIVO: HERRAMIENTAS DEL ANÁLISIS ECONÓMICO PARA EL EJERCICIO DEL DERECHO.**

El mundo moderno de los negocios exige la disponibilidad de una serie de nuevos servicios de consultoría de carácter económico-jurídico. En particular, se ha hecho necesaria la oferta de servicios de análisis económico que permitan a los agentes tomar mejores decisiones de negocios, incluso en el ámbito litigioso. Es por esto que en los países más desarrollados se ha empezado a prestar servicios complementarios a los del abogado tradicional, tanto a firmas de juristas como a las empresas en el curso de litigios o de transacciones de mucha complejidad.

Las nuevas áreas de consultoría ofrecen a las firmas abogados, clientes empresariales y gubernamentales un análisis claro de asuntos económicos complejos para su uso en procesos legales y regulatorios, decisiones estratégicas y debates de políticas públicas.

Aquellos asuntos económicos críticos que surgen como resultado de un litigio, una revisión regulatoria, la planificación estratégica u otras actividades corporativas, se entienden mejor si son objeto de una revisión empírica rigurosa. En ese sentido, el análisis económico permite entender aquellos asuntos que enfrentan los clientes que tengan relación con la teoría económica y dar soporte al análisis con evidencia empírica sólida y persuasiva. La experiencia en países donde se realiza este análisis ha sido sumamente exitosa tanto en los tribunales

de justicia como en las agencias regulatorias, traduciéndose en sentencias fundamentadas en datos reales y razonadas más minuciosamente.

Entre las más reconocidas consultoras de análisis económico del derecho se encuentran Lexecon y Law & Economics Consulting Group. Estas realizan análisis sofisticado para diferentes tipos de clientes, incluyendo las firmas de abogados más importantes de los Estados Unidos y de Europa, compañías del Fortune 500, entidades públicas y privadas, y las agencias regulatorias en América, Europa y Asia.

Los equipos de las consultoras están compuestos de expertos e investigadores, incluyendo académicos, antiguos funcionarios gubernamentales, líderes industriales y consultores de reconocimiento internacional. Estos profesionales tienen formación en economía, finanzas, contabilidad, negocios, estadística y derecho. El staff investigador se encarga de recolectar y analizar información cuantitativa y cualitativa. Las fuentes de información cualitativa incluyen la prensa comercial, investigaciones académicas, inteligencia de mercado; la cuantitativa incluye datos estadísticos y financieros de bases de datos públicas, archivos de los clientes y confidenciales obtenidos de las partes en el curso del litigio.

A continuación hacemos un breve recuento de las áreas de práctica de las consultoras de análisis económico.

#### A. Derecho de la Competencia o Antimonopolio

En el área del derecho de la competencia, la cual interesa particularmente en este momento en vista de que se encuentra en discusión en el Congreso Nacional el Proyecto de Ley de Defensa de la Competencia, la consultoría de análisis económico ofrece una serie de servicios relacionados con el litigio y las políticas de competencia. Estos servicios incluyen la identificación de problemas

y la aplicación de teorías económicas y financieras, así como el uso de técnicas empíricas para desarrollar análisis y opiniones independientes y objetivos. La consultoría abarca el testimonio de los expertos en asuntos relacionados con responsabilidad por prácticas anticompetitivas, cuantificación de daños, fusiones y estructura del mercado frente a los tribunales y las agencias regulatorias. Asimismo, se analizan aspectos relacionados con los derechos de propiedad intelectual y su vinculación con asuntos relacionados con el abuso de la posición dominante, entre otros aspectos.

## B. Manejo de Acciones de Clase

Asimismo, los consultores de análisis económico han desarrollado la práctica de administrar acciones de clase, manejar acuerdos transaccionales y la distribución de los resultados de estos acuerdos transaccionales, así como manejo de campañas en los medios de telecomunicación. Estos servicios involucran una complejidad sustancial en tanto los demandantes en las acciones de clase pueden ser centenares (i.e. acciones contra instituciones bancarias en quiebra) por lo que estos procesos ameritan una administración y coordinación cuidadosa, así como del cálculo de daños y perjuicios individuales y su aplicación a los distintos demandantes. Por estas razones, el manejo de acciones de clase requiere de tecnología de punta para lograr la administración de estas acciones de la forma más eficiente y efectiva.

## C. Electricidad

El sector eléctrico es uno de los que más ha utilizado el análisis económico. En la medida en que el sector eléctrico, el gas natural y los mercados de hidrocarburos se fundamentan más en la competencia que en la regulación, así como en la medida en que varía la estructura regulatoria, aumentan las oportunidades y los riesgos para los participantes del mercado. Los cambios son inevitables debido a la variación en las regulaciones medioambientales y la

innovación tecnológica, por lo que el experticio económico, financiero y regulatorio es imperioso para los agentes de todos los sectores del mercado energético (generación, transmisión, transporte de combustible, distribución, comercialización al por mayor, ventas al detalle, producción de crudo o de productos refinados y refinación, entre otros). La combinación del análisis económico y financiero con la comprensión del ambiente institucional y del mercado, contribuye a que los agentes puedan enfrentar los retos de mercados más abiertos, y de acciones frente agencias regulatorias y a los tribunales.

#### D. Soporte en Litigios

Se requiere de expertos en análisis financiero para poder dar apoyo en procesos litigiosos, ofrecer testimonios expertos y servicios de consultoría para la planificación y las decisiones estratégicas de estos procesos. La consultoría consiste en el análisis objetivo e independiente y la redacción de opiniones empleando metodologías y técnicas de economía, microeconomía, finanzas, contabilidad y estadística.

La consultoría abarca la valoración de empresas, valores o títulos financieros, activos (incluyendo intangibles); el manejo de riesgo, control corporativo y problemas de gobernabilidad. Asimismo, la consultoría para determinar potenciales riesgos legales derivados de transacciones, emisiones de valores, fusiones y adquisiciones, la reorganización corporativa, problemas y políticas tributarias, análisis regulatorio, entre otros.

El análisis de daños y perjuicios es otra de las formas de dar soporte a clientes en el curso de procesos judiciales, extrajudiciales y administrativos. Este análisis incluye la evaluación de las pérdidas de beneficios, cálculo de regalías, daños y consecuentes, enriquecimiento ilícito, pérdidas causadas por erosión de los precios, ganancias derivadas de la entrada acelerada a los mercados, daños contemplados en los contratos, entre otros.

## E. Contabilidad Forense

La contabilidad forense consiste en servicios forenses para asuntos contables, de auditoría, de computación, regulatorios, de valoración, de impuestos, entre otros. Esto incluye servicios de investigaciones internas dentro de las empresas, investigaciones de fraude y testimonio de expertos en los tribunales. Asimismo, los expertos de contabilidad forense analizan transacciones complejas para permitir a las empresas investigar y resolver problemas de negocios, legales y regulatorios, y aclarar problemas, identificar transacciones inusuales o sospechosas, investigar fraudes y cuantificar valores sujetos a disputa.

Para realizar este trabajo, los consultores emplean el uso de la más avanzada tecnología electrónica e informática para obtener, catalogar y analizar datos de servidores y sistemas de voz y correo electrónico. Esto permite a las empresas recuperar y preservar evidencia necesaria para los requerimientos de prueba y resolver disputas legales de gran complejidad.

## F. Propiedad Intelectual

La economía actual esta liderada por el conocimiento y es por esto que los activos intangibles de las empresas son frecuentemente sus activos más importantes y sus mayores fuentes de ventajas competitivas. Por tanto, el desarrollo, manejo y la protección de estos activos constituye un elemento clave para una estrategia de negocios efectiva.

## G. Arbitraje Internacional

La aplicación del análisis económico alcanza el arbitraje internacional. La identificación y valoración de disputas contractuales entre inversionistas privados y el gobierno, incluyendo aspectos como, por ejemplo, las expectativas del

inversionista, asuntos regulatorios complejos, expropiación indirecta, reclamos de seguro con garantía soberana y cuantificación de los daños frente a paneles arbitrales internacionales forman parte de los servicios disponibles para las empresas y los gobiernos.

Hemos esbozado solo una muestra de los servicios de consultoría que prestan desde hace pocas décadas las firmas consultoras de análisis económico en países desarrollados. La República Dominicana, que ha presenciado avances recientes en muchas áreas del quehacer jurídico, ya cuenta con una firma de consultoría especializada en el análisis económico del derecho ([www.saxumlegal.com](http://www.saxumlegal.com)), ofreciendo a las empresas dominicanas o extranjeras así como a las firmas de abogados del país, servicios de consultoría innovadores que permiten al abogado obtener resultados efectivos para sus clientes, y a las empresas soluciones de negocios más eficientes y control del impacto económico de las mismas.