

IBRAC

Desde 1992

Instituto Brasileiro de Estudos de Concorrência,
Consumo e Comércio Internacional

20 ANOS

Die neue brasilianische Fusionskontrolle

Dr. Amadeu Ribeiro

Die neue brasilianische Fusionskontrolle



- Neues Kartellgesetz am 29. Mai 2012 in Kraft getreten
- Die brasilianische Fusionskontrollpraxis ist stark beeinflusst vom Verfahren der Europäischen Kommission
- CADE besteht aus drei Abteilungen: Der General Superintendence („GS“), dem Gericht und der Abteilung für Ökonomische Studien

Die neue brasilianische Fusionskontrolle



- Die GS führt die erste Überprüfung von Zusammenschlüssen durch und kann eine endgültige Freigabe in Fällen erteilen, die keine wettbewerblichen Probleme aufwerfen
- Falls die GS zu dem Ergebnis kommt, dass ein bestimmter Zusammenschluss entweder zu untersagen ist oder nur mit Auflagen genehmigt werden kann, dann muss die GS das Zusammenschlussvorhaben beanstanden und vor das Gericht bringen

Die neue brasilianische Fusionskontrolle



- Definition eines Zusammenschlusses:
 - Die Verschmelzung von zwei bislang unabhängigen Gesellschaften
 - Der Erwerb der direkten oder indirekten Kontrolle über Teile eines oder mehrerer Unternehmen
 - Assoziierungsverträge, Konsortien und Gemeinschaftsunternehmen, außer sie sind lediglich gegründet worden für ein spezielles Ausschreibungsverfahren der öffentlichen Verwaltung

Die neue brasilianische Fusionskontrolle



- Minderheitsbeteiligungen:
 - Wenn 20% oder mehr des stimmberechtigten oder des gesamten Kapitals erworben werden, ohne dass zwischen den Parteien horizontale oder vertikale Wettbewerbsbeziehungen bestehen
 - Wenn horizontale oder vertikale Beziehungen zwischen den Parteien bestehen, dann sinkt dieser Prozentsatz auf 5%

Die neue brasilianische Fusionskontrolle



- Assoziierungsverträge und Joint Ventures:
 - Nicht klar, welche Transaktionen als „Assoziierungsverträge“ anzusehen sind
 - Im Falle von Joint Ventures erscheint der vernünftigste Approach zu sein, zwischen Vollfunktionsgemeinschaftsunternehmen und Teilfunktionsgemeinschaftsunternehmen zu unterscheiden
 - CADE soll spezifische Leitlinien veröffentlichen um klarzustellen, welche Art von Transaktionen unter den Begriff des Assoziierungsvertrages im Sinne des brasilianischen Fusionskontrollrechts fallen

Die neue brasilianische Fusionskontrolle



- Zwei verschiedene Prüfverfahren: das Fast Track-Verfahren und das reguläre Verfahren
- Das Fast Track-Verfahren findet Anwendung in nicht komplexen Fällen
- Transaktionen, die unter der Short Form angemeldet werden, werden von CADE in der Regel innerhalb von 30 Kalendertagen freigegeben

Die neue brasilianische Fusionskontrolle



- Eine lange Anmeldung ist erforderlich bei Transaktionen, die zu horizontalen oder vertikalen Overlaps führen und bei denen die Marktanteile oberhalb von 20% liegen
- Die Langform verlangt einen erheblichen Umfang an Informationen und Dokumenten
- CADE hat die Parteien ermutigt, vor der eigentlichen Anmeldung mit CADE in prenotification Kontakte einzutreten

Die neue brasilianische Fusionskontrolle



- Zwei Möglichkeiten für die Befreiung vom Vollzugsverbot:
 - Öffentliche Übernahmeangebote erfordern nicht die Freigabe durch CADE; der Erwerber darf jedoch vor Freigabe die Stimmrechte aus den erworbenen Shares nicht ausüben
 - Die zweite Ausnahme bezieht sich auf Situationen finanzieller Krisen

Die neue brasilianische Fusionskontrolle



- Multijurisdiktionelle Anmeldungen:
 - Waivers: In komplexeren Transaktionen ist es wahrscheinlich, dass die GS die Parteien um einen Waiver bitten wird
 - Carve-outs: Die Parteien sollen sorgfältig prüfen, ob es unter kommerziellen Gesichtspunkten eine gangbare Option ist, die brasilianischen Assets separat zu halten

Die neue brasilianische Fusionskontrolle



- Konsequenzen eines Verstoßes gegen das Vollzugsverbot:
 - Bußgeldern zwischen R\$ 60.000 und 60 Millionen (etwa von € 23.000 bis 23 Millionen)
 - Untersuchung des Verhaltens vor Freigabe
 - CADE darf auch die Transaktion rückgängig machen

Die neue brasilianische Fusionskontrolle



- Herausforderungen für CADE:
 - Das neue brasilianische Fusionskontrollregime hat einen vielversprechenden Start gehabt; es bleibt jedoch abzuwarten, wie CADE die Herausforderungen von komplexeren Fällen meistern wird
 - Es bleibt auch abzuwarten, wie sich das Zusammenspiel zwischen der GS und dem Tribunal entwickeln wird; das Tribunal soll unabhängig von der GS bleiben

IBRAC

Desde 1992

Instituto Brasileiro de Estudos de Concorrência,
Consumo e Comércio Internacional

20 ANOS

Amadeu Ribeiro
amadeu@mattosfilho.com.br