



European Commission

Competition

中国-欧盟世贸项目(二期)
欧洲委员会竞争总司反垄断程序研讨会
北京, 2011年6月7日

欧盟并购规则下的 控制行为标准

Carpi Badia, 法学硕士
并购项目经理 (E.4)
欧洲委员会竞争总司



大纲

- 欧盟内部执行结构
- 欧盟管辖权要求
- 集中的概念
- 控制权的取得
- 关联交易
- 单独控制与共同控制
- 全能合资企业



欧盟内部执行结构

- 欧盟及其成员国任务分担
 - “一站式”
 - “较好配置的权力”
- 根据假设并购效果进行的分配
 - 跨境效果: 位于布鲁塞尔的委员会
 - 国家/当地效果: 国家权力
- 决定案件分类标准(营业额)
- 重置机制提供灵活性
- 通知义务优先于实施进行
- 停止条款(集中的暂停)



参考文件(管辖权问题)

- 并购规则139/2004 (第1、3、5条)
- 合并管辖权通知(2008)
 - 集中的概念
 - 全能合资公司
 - 相关经营者
- 营业额计算
- 欧盟法院审判规程



欧盟管辖权要求

- 集中 (EUMR第3条)
 - 合并
 - 控制权的取得
 - 全能合资公司
- 具有共同体维度(EUMR-欧盟并购管理规定第1条)
 - 取决于与集中相关的经营者所产生的利润及其地理位置
- 触发事件(什么时候通知?)



集中的概念

- 集中
 - EUMR第3条：操作对相关经营者的控制产生持久的变化
 - EUMR20陈述：以及市场结构
- 集中的种类
 - 独立经营者之间的合并
 - 对一经营者单独或共同控制权的取得
 - 包括全能合资企业的创立



控制权的取得

- 谁获得控制权?
 - 一个或多个经营者或个人已经控制至少一个经营者
- 目标: 具有市场存在的业务且营业额可以归于此
- 对一经营者实施决定性影响的可能性(即使当事方不存在主观意图)
 - 通过任何方式, 在可能或者事实的基础上



取得控制权的方式

- 股份或资产的取得
- 根据合同进行控制
 - 涉及管理以及资源的长期组织结构性合同/ 联营安排
- 事实上的控制
 - 少数股权, 如果股东大会的出席率允许固定的多数决
 - 强烈经济依存



持久的控制权变动

- 控制权永久变动

时间上具有确定期限的协议，期限有延长的可能性，如果期间足够长的情况

- 几个操作相继发生，其中第一个交易本质上是暂时的
 - 共同取得但是资产分离/ 初始阶段/ 搁置交易



内部关联交易

- 几个独立的交易但是单一的集中
- 由条件或者一系列的证券取得行为连接起来的交易
- 不连续交易：
 - 相同的经营者之间两年内进行的几项交易
 - 计算营业额时将其计算在内



单独控制

- 进行战略决策的权力
- 多数表决权的取得
- 合格的少数:
 - 法律依据: 基于股权的具体权利
 - 事实依据: 股东大会上的固定多数决以及前景分析
 - 决定公司经营策略的订约权



共同控制

- 阻止战略决策的权力(僵局情况下)
 - 决定合资企业商业策略中一般理解的需求
- 因素:
 - 50:50 情况 (表决权/ 代表)
 - 表决权/ 表决权的普通行使
 - 决定票



表决权

- 来源：
 - 章程 / 股东协议
- 与商业行为战略决议有关的：
 - 管理人员的任命与免职/ 预算 / 商业计划/ 投资/ 市场具体决议
- 小股东的正常保护不足



消极单独控制

- 战略决议的表决权, 没有强加这类决议的可能性
- 情形:
 - 一位股东持股50%, 其余50%由两个或者多个小股东持有;
 - 公司章程要求对于此类仅授予一个小股东战略决议否决权需有法定人数
 - 对于联合控股股东采取类似的评估



质量控制中的变动

- 从单独控制到共同控制的变化或者反向变化
 - 合资企业中新控股股东的进入
 - 一个或多个额外股东
- 控股股东的替代
- 股东数的减少
- 从积极控制到消极(单独)控制的变化或者反向变化



若控制要求以下事项则不存在集中

- 来自于债权人, 金融机构或者保险公司
 - 临时持有证券(<1 年)
 - 表决权行使的限制
- 来自于破产接收者
- 来自金融控制公司仅为完全投资行使表决权



全能合资企业

- 全能标准...

- ... 支配EUMR 对合资企业设立的适用

- ... 就EC第101 条说明EUMR 的适用范围 [但是: EUMR第2(4)下外溢效果]

- 全能标准:

- 合资企业必须长期运行自治经济体的所有功能

- 不仅仅是母公司业务的附属: 合资企业不仅仅是只实现一方面的功能(如 仅限于研发或者生产)



全能判断

- 合资企业是否具有...
 - 专门的管理?
 - 充足的商业活动资源 (资金, 人力, 资产)?
- 供应关系与全能
 - 合资企业向母公司的销售
 - 外部采购协议
 - 从母公司处的购买
- 长期操作