

DROIT DE LA CONCURRENCE EN CHINE



Février 2019

DR You SHANG
Avocat à la Cour

Chine 1.0



Chine 2.0



Chine 3.0 ?



CONTEXTE SOCIO-ÉCONOMIQUE

Economie de marché à la chinoise

DEPUIS 2015



One Road One Belt (Nouvelle Route de la Soie)
68 pays, 4,4 milliards d'habitants et 62 % du PIB mondial.



Inspiré de l'« Industry 4.0 » allemand, le Made in China 2025 vise à dynamiser le secteur industriel chinois.

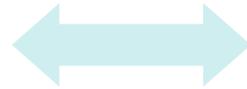
- 1) Robots,
- 2) technologies de l'information,
- 3) aéronautique,
- 4) ingénierie océanique et navires high-tech,
- 5) ferroviaire,
- 6) voitures électriques
- 7) nouveaux matériaux,
- 8) biomédecine,
- 9) machines agricoles.

Anti-monopoly Law of the PRC – Loi de 2008

Article 1 La présente loi est promulguée dans le but de prévenir et d'endiguer les conduites monopolistiques, la protection de la concurrence loyale, l'amélioration de l'efficacité économique, la sauvegarde des intérêts des consommateurs et les intérêts de la société dans son ensemble, et **de promouvoir le développement sain de l'économie de marché socialiste....**

Article 4 L'État constitue et applique des règles de concurrence qui s'accordent avec **l'économie socialiste de marché**, perfectionne le macro-contrôle et fait progresser un système de marché unifié, ouvert, compétitif et ordonné.

SAIC
State Administration
for Industry and Commerce



1993

LAW OF ANTI-UNFAIR COMPETITION OF

Provided already some typical components of an antitrust regime, e.g. the prohibition of abuse of dominant position by the companies holding utility and monopoly market position (Article 6); predatory pricing designed to drive competitors (Art11) and the bundled sales or other unfair use of market power (Art12) and collusion in bidding etc...

NDRC
National Development
and Reform Commission (ex
State Planning Commission)



1998

PRICE LAW OF THE PEOPLE'S REPUBLIC OF CHINA

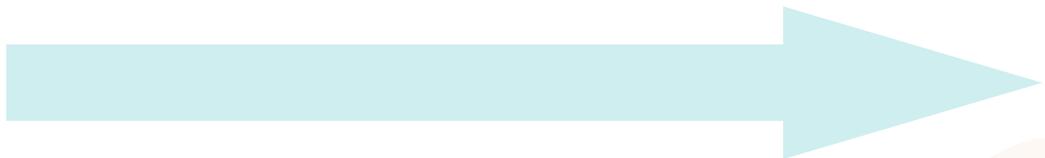
Chapter II Price Act of the Operator
Chapter III Pricing Act of the Government
Chapter IV Regulation and Control of Overall Price Level
Chapter V Supervision and Inspection over Price

MOFCOM + NDRC + SAIC

2008

ANTIMONOPOLY LAW

2008



Mars 2018

State Administration for Industry and Commerce (SAIC)

Lutte contre la concurrence déloyale

*Bureau Anti-monopole et
Concurrence Déloyale*



Administration d'Etat pour la
Régulation du marché (SAMR)

CONCURRENCE DELOYALE
Comportements anticoncurrentiel

National Development and Reform Commission (NDRC)

(« State Planning Commission » (SPC))

Planification économique

*Bureau de surveillance des
Prix et Anti-monopole*



ABUS EN MATIERE DU PRIX

MOFCOM

Contrôle de l'investissement étranger

Bureau Anti-Monopole



CONTRÔLE DES CONCENTRATIONS

AUTRES COMPÉTENTES DE SAMR

- Registre de commerce.
- Prix des produits.
- Corruption commerciale.
- Contrefaçon de marques et de brevets.
- Sécurité des produits alimentaires et industriels.
- Administration du médicament.
- Inspection de qualité, certification etc.

2008 – Le MOFCOM a créé une nouvelle division à l'effet de gérer le droit de la concurrence alors que le NDRC et la SAIC ont étendu leurs compétences pour faire appliquer la Loi 2008.

01-08-2008 Dispositions du Conseil d'Etat sur les Seuils pour la notification préalable des concentrations d'entreprises

- (1) CA mondial combiné des parties > **RMB 10 Milliard** (*USD 1.62 Milliard*),
et
CA en Chine de chacune d'au moins deux parties > **RMB 400 million** (USB 64.8 million);
ou
- (2) CA combiné en Chine des parties > **RMB 2 milliard** (USD 320 million),
Et
CA en Chine de chacune d'au mois deux parties > **RMB 400 million** Y (USB 64.8 million).

CONTRÔLE DES CONCENTRATIONS

Délais

Loi de 2008, Art. 25-26

Procédure Normale (total $180 \leq$ jours)

Phase I: 30 jours, Phase II 90 jours, + extension \leq 60 jours.

Février 2014

Procédure simplifiée: **15 jours**

Progrès visible

2018: Par rapport à 2008, 85% de dossiers en plus clôturés en phase I en 30 jours.

En 2017, la durée des procédures est en moyenne 50% plus courte qu'en 2012.



CONTRÔLE DES CONCENTRATIONS

Procédure de notification simplifiée

1. Parts de marchés combinées de toutes les parties sur le marché pertinent < 15% ;
2. Parts de marchés sur chacun des marchés verticalement connectés des parties < 25%;
3. Parts de marchés des parties sur chacun des marchés non verticalement connectés < 25%;
4. Établissement des JV par les sociétés chinoises à l'étranger sans activité en Chine;
5. Acquisition d'entreprise par les sociétés chinoises à l'étranger sans activité en Chine;
6. Opération à l'issue de laquelle une JV reste contrôlée par un ou plusieurs des anciens associés.

CONTRÔLE DES CONCENTRATIONS

Les trois premières années

MOFOM Merger Clearance 2009 – Q1 2013 (3.25 years)

Break Down : Foreign v Chinese firms

Types of Transactions	Decisions	%
Foreign – Foreign	270	54%
Foreign - Chinese	168	32%
Chinese - Chinese	65	14%
Total	503	155 cases /Years

Break Down : Clearance with Remedies (3.4 % of all cases)

Types of Remedies	Decisions	%
Behavioural remedies	10	58%
Structural remedies	5	29%
Hybrid remedies	2	11%

CONTRÔLE DES CONCENTRATIONS

Données récentes

Break Down : Foreign v Chinese firms Q3- Q4 2016

Types of Transactions	Decisions	%
Foreign – Foreign	73	34%
Foreign - Chinese	42	42%
Chinese - Chinese	59	24%
Total	174	350 cases /Y

Q2- Q3 2018

Types of Transactions	Decisions	%
Foreign – Foreign	68	29%
Foreign - Chinese	88	38%
Chinese - Chinese	72	31%
Total	228	450 cases /Y

Break Down : Clearance with Remedies 2017

Types of Remedies	Decisions	%
Behavioural remedies	3	43%
Structural remedies	3	43%
Hybrid remedies	1	14%

CONCENTRATIONS AUTORISÉES SOUS CONDITIONS 1/3

No	Clearance date	Operation - Competition concerns	Remedies
1	April 24, 2009	Mitsubishi Rayon Co., Ltd.' acquisition of Lucite	Divestment
2	September 28, 2009	Acquisition of Delphi Corp. (Delphi) by General Motors Co. (GM)	Behavioral
3	September 29, 2009,	Acquisition of Wyeth Inc. by Pfizer Inc.	Divestment
4	October 30, 2009	Acquisition of Sanyo Electric Co., Ltd. by Panasonic Corporation	Divestment
5	August 13, 2010	Acquisition of Alcon Inc. by Novartis	Behavioral
6	2 March 2012	Acquisition of the hard disk drive business of Viviti Technologies Ltd., formerly known as Hitachi Global Storage, by Western Digital	Hybrid of structural and behavioural remedies
7	June 2, 2011	Merger of OAO Uralkali ("Uralkali") and OAO Silvinit. Potash fertilizer producers.	Behavioral
8	October 31 2011	Alpha Private Equity Fund V's acquisition of Savio Macchine Tessili S.p.A.,	Divestment
9	November 10, 2011	JV between General Electric (China) Ltd. and China Shenhua Coal to Liquid and Chemical Co., Ltd.	Behavioral
10	12-déc-11	Acquisition of the hard disk drive ("HDD") business of Samsung by Seagate	Behavioral
11	February 9, 2012	JV between Henkel Hong Kong Holding Ltd. and Tiande Chemical Holdings Limited	Behavioral
12	May 19, 2012	Acquisition by Google Inc. of Motorola Mobility Holdings Inc.	Behavioral
13	June 15, 2012	acquisition of Goodrich Corporation by United Technologies Corporation	Divestment

No	Clearance date	Operation - Competition concerns	Remedies
14	August 13, 2012	Wal-Mart for purchasing 33.6% equity of Niu Hai Holdings Ltd.	Behavioral (ended on parties request on 30/06/2015)
15	December 6, 2012	JV by ARM Holdings plc Giesecke & Devrient GmbH and Gemalto N.V.	Behavioral
16	April 16, 2013	Acquisition of Xstrata by Glencore	Divestment
17	April 22, 2013	Acquisition of Gavilon (100%) by Marubeni	Behavioral
18	13/08/2013	Baxter International Limited' acquisition of Swedish company Campbell	Mixed engagements
19	27/08/2013	Merger between MediaTek Inc. and Cayman Morningstar Semiconductor Corporation	Behavioral
20	15/01/2014	Thermo Fisher Scientific's acquisition of Philippine Technologies	Behavioral
21	08/04/2014	Microsoft's acquisition of Nokia's devices and services business	Behavioral
22	30/04/2014	Acquisition by Merck of AZ Electronic Materials	Behavioral
23	17/06/2014	Maersk, Mediterranean Shipping, CMA established network center	Prohibited
24	02/07/2014	JV between: Corun, Toyota China, PEVE, Xinzhongyuan, Toyota Tsusho	Behavioral
25	19/10/2015	Nokia's acquisition of Alcatel-Lucent	Behavioral
26	25/11/2015	NXP's acquisition of Freescale	DIVESTMENT
27	29/07/2016	Budweiser InBev and SAB Miller (South Africa)	DIVESTMENT
28	30/12/2016	Abbott's acquisition of St. Jude Medical Company	DIVESTMENT

MOFCOM : CONCENTRATIONS AUTORISÉES SOUS CONDITIONS 3/3

DATE	OPERATIONS - COMPETITION CONCERNS	REMEDIES
2017-12-27	Merger of Becton, Dickinson and C. R. Bard, Inc.	Divestment
2017-11-24	Advanced Semiconductor Engineering, Inc.'s acquisition of Siliconware Precision Industries Co., Ltd.	Behavioral Engagements
2017-11-07	Maersk Line A/S' acquisition of (Hamburg Südamerikanische Dampfschiffahrts -Gesellschaft K)	Divestment
2017-11-06	Merger of Agrium Inc. , and Potash Corporation of Saskatchewan Inc. ,	Hybrid of structural and behavioural remedies
2017-10-05	HP Inc.'s acquisition of some activities of Samsung Electronics Co.	Behavioral Engagements
2017-8-22	Broadcom Limited's acquisition of Brocade Communications	Behavioral Engagements
2017-04-29	Merger of Dow Chemical and E.I. Du Pont De Nemours And Company	Divestment

SANCTIONS DES VIOLATIONS EN MATIÈRE DE CONTRÔLE DES CONCENTRATIONS

DATE	PARTIES	SANCTIONS	REMARQUES
16/12/2016	Canon's acquisition of Toshiba Medical(2016)	300k RMB	Intentionnel
21/04/2016	JV between China North Railway and Hitachi	150k RMB 150k RMB	Absence d'effet anticoncurrentiel; coopération
21/04/2016	JV entre Bombardier Transport et Xinyu Group(2015)	300K Xinyu: RMB	Intentionnel, Récidive
21/04/2016	Da De Holding et Jilin Sichang Medicine(2011)	150 K RMB	Absence d'effet anticoncurrentiel; coopération
16/09/2015	Fujian Electronics et Shenzhen Chino-e Communication Co., Ltd.	150k RMB	Absence d'effet anticoncurrentiel; coopération
16/09/2015	JV entre China South Railway et Bombardier(2014)	150 K RMB 150 K RMB	Absence d'effet anticoncurrentiel; coopération
16/09/2015	Fosun Medical' et Erye Medical	200 K RMB	Notifiée et finalisée durant discussion d'engagement
16/09/2015	JV - Microsoft - Blockbuster New Media Co., Ltd.	200 k RMB 200 K RMB	
02/12/2014	Unisplendour Group Co., Ltd. et RDA Microelectronics	300 K RMB	
02/12/2014	Western Digital Corp. pour non respect des engagements	300 k RMB	

DOSSIERS REPRÉSENTATIFS

Refus d'autorisation

- **Hui Yuan / Coca – Cola (2008)**

Première décision d'interdiction d'une opération d'acquisition,

La protection de l'industrie nationale naissante et fragile.

- **Maersk Group, Mediterranean Shipping Company and CMA CGM (2014)**

Décision d'interdiction de P3 Alliance

Abandon du dossier par les parties

- **Lam Research' acquisition of KLA-Tencor (泛林 / 科天)**

- **Qualcomm's acquisition of NXP Semiconductors**

(30B USD share buy back – 2B USA termination fees) in reaction to Broadcom's takeover attempt of Qualcomm?

Le NDRC est l'organe d'exécution de l'Etat en matière «prix guidés» et «prix fixes», selon l'art 18 de la Loi sur les prix.

Missions: Avant que le mécanisme de marché ait atteint sa maturité, remédier à l'inefficacité du marché dans l'allocation des ressources.

Champs d'intervention

1. produits essentiels pour le développement de l'économie nationale et la vie de la population;
2. produits de base dont les ressources sont rares ou courtes;
3. produits sous monopole naturel;
4. services publics; et
5. services sans but lucratif.

SANCTIONS PAR NDRC DES ABUS 1/2

DATE	SECTORS	PARTIES	BEHAVIORS	SANCTIONS
2007	Tofu Production (Sha Shi City)	Long Xing and others	Tofu cartel, concerted price increase	Warning, injunction and public notice
2008	Highway towing service	Towing service of each county (one in each county)	Overcharging	
2009	Movers (moving companies in Xing Tai city)	7 moving companies	Concerted pricing, increasing price	
2010	single service restaurant utilities (chop stick etc.)		Price cartel	Warning, injunction and public notice
2010	Green beans commerce	Jinlin Corn Gross Sale Centre and other 100s green bean traders		300 k -1 M RMB
2010	Salt	Wu Chang Salt Company	Tying, salt with soap powder	Warning, injunction and public notice
2012	Telecom	4 telecom operators and local telecom regulator		2% CA = 13 M in total
2013	LTD production	Samsung, LG, Mei QI (TW), Youda (TW), Chunghwa Picture Tubes (TW), Hannstar (TW) etc.	Price cartel	353 M in total

SANCTIONS PAR NDRC DES ABUS 2/2

DATE	SECTEURS	PARTIES	FAITS	SANCTIONS
2013	Luxury liquor	Maotai Group	Vertical abuse, resale price limitation, resale geographical limitation	247 M RMB (1% annual sales)
2013	Luxury liquor	Wu Liang Ye Group	Vertical abuse, resale price limitation, resale geographical limitation	202 M RMB (1% annual sales)
2014	Car parts	12 Japanese car parts producers	Price cartel	1,2 B RMB
2014	Cement	3 Chinese cements producers	Price cartel	1%-2% CA = 114 M in total
2014	Insurance	23 insurance companies from Zhejiang member of professional association	Price Cartel	500 K for association/ 1% CA
2015	Transport	8 foreign roll-on-roll-off ship companies	Distribution of clients and products, Cartel of price	Between 4% and 9% = 400 M in total
2016	Medecine	4 Chinese producers of Allopurinol tablets	Distribution between geographical market, fixation of price	Between 5% and 8% CA = 5 M

En 2017

Plus de 700 contentieux en matière de droit anti-monopole

630 Jugements rendus par les tribunaux



	2011	2012	2013	2014	2015
Affaire Reçues	33	55	72	86	141
Jugement Rendus	23	49	69	79	98



CAS (NON EXCLUSIFS) TRAITÉS PAR SAIC

DATE	SECTORS	PARTIES	BEHAVIORS	PENALTIES
2009	TNT TV connection	Company B (Unique provider of Numeric TV in the County A)	Reduction of provided programs until extra bill is paid while the shift to TNT should be free according to the government regulation.	100 k RMB
2010	Installation GPS on vehicles	Municipal government of City	To issue an official ordering the vehicles owner and vehicle geolocalization service providers to use an certain company's platform	The local AIC suggested the Municipality to withdraw the order. The order was withdrawn.
2010	Salt	B County Salt Company	Tying sale of salt with monosodium glutamate	50 k RMB
2012	Concrete cement production in Lian Yun Gang City	Cement Commission (Business Association) and 16 member companies	cartel, sharing of the market,	Total fines up to 16,37 M RMB on 5 companies and 200 K RMB fines for the cement business association
2012	Second-hand car market	11 second-hand car traders	cartel, geographical and proportional sharing of the market, pricing cartel	injunction, confiscation 1,46 M RMB, fine 260 k RMB, total of 1,733 M RMB.

À la fin d'octobre 2018

À FIN OCTOBRE 2018

¹⁶⁵ accords anticoncurrentiel sanctionnés.

55 cas d'abus de position dominante, le montant de des amendes cumulée ayant dépassé 11 milliards de RMB

2 437 dossiers de concentrations (montant total des transactions : 40 000 milliards de RMB)

37 dossiers de concentrations autorisés avec condition

193 cas d'abus de pouvoir administratif sanctionnés

- **Huawei v. InterDigital - 4 février 2013**

- la violation FRAND - la licence d'InterDigital est un moyen pour exiger des redevances excessives à Huawei, et condamné comme un abus de position dominante en violation de la Loi de 2008.

- l'octroi de licences par InterDigital sur les Standard Essential Patents avec l'octroi de licences de brevets non essentiels dans son portefeuille constitue une **vente liée** illégale.



- **Qihoo 360 v. Tencent**

La question devant la Cour populaire supérieure de Guangdong était de savoir si Tencent avait abusé de sa position dominante sur le marché en violation de la loi antimonopole.

Le tribunal a jugé que le demandeur Qihoo 360 avait omis de définir le marché pertinent correctement et a également rejeté la demande de Qihoo 360 tendant à ce que Tencent soit déclarée dominante sur le marché de la messagerie instantanée.

DOSSIERS REPRÉSENTATIFS

Opération de concentration non notifiée

Acquisition d'Uber China par DIDI

- 90% marché chinois VTC
- Enquête post acquisition par l'administration

Tetra Pak Suisse : Amende de 600 M RMB (EUR 85 M) Novembre 2016

- Abus de position dominante

- Beijing Ruibangyong vs Johnson & Johnson (Chine) Medical Devices Co., Ltd.
- Hainan Yutai Technology Feed Co., Ltd VS SAIC de Hainan.
- Baidu vs Tangshan Renren
- Wu Xiaoqin VS Télévision Shaanxi (vente liée) recours devant la cour suprême
- Shanghai Haijiye High-Tech Co., Ltd, etc. VS. SAIC provinciale de l'Anhui
- Shenzhen Swell Technology Co., Ltd. VS du département de l'éducation de la province du Guangdong

- **Interdiction des abus de dominance par les agences publiques**
- **Comportements des associations d'entreprises**
- **Une vision particulière en matière d'IP (Standard Essential Patent)**
- **Considérations de politique industrielle?**

« Dispositions provisoires relatives à l'évaluation de l'effet de la concentration des opérateurs commerciaux sur la concurrence » Article 3:

Les facteurs pris en considération lors de l'analyse de la concentration:

- (1) Les parts de marché ;
- (2) Le degré de concentration du marché ;
- (3) Impact sur l'entrée sur le marché et les progrès de la technologie;
- (4) Impact sur les consommateurs et les autres exploitants du secteur;
- (5) Impact sur le développement économique national;



18 SEPTEMBRE 2018

- « ...pays tiers qui, ne respectant pas les règles de l'économie de marché, mènent à d'importantes surcapacités de production, qui créent des conditions de concurrence déloyales pour leurs travailleurs et leurs entreprises [...], utilisent les technologies innovantes et sapent le fonctionnement normal du commerce international ».
- **Les subventions visées** « de nouvelles règles sur les subventions industrielles publiques et le contrôle des entreprises par l'Etat afin de promouvoir des conditions de concurrence plus équitables ».
- **Mettre fin au transfert forcé de technologies** « le vol de secrets commerciaux et informations sensibles utilisées à des fins commerciales »





THANK YOU

You SHANG

Avocat Docteur en droit

Tél. +33 (0)1 45 05 81 52 · yshang@jeantet.fr ·

Jeantet AARPI

87 avenue Kléber · 75784 Paris Cedex 16 · France

Tél. +33 (0)1 45 05 80 08 · www.jeantet.fr

Paris · Casablanca · Luxembourg · Genève · Budapest · Kiev - Moscou