



DROIT DE LA CONCURRENCE EN CHINE

Mars 2021

Dr You SHANG

Avocat à la Cour

CONTEXTES SOCIO-ÉCONOMIQUES

Chine 1.0



Chine 2.0



Chine 3.0 ?



DEPUIS 2015



CONTEXTES SOCIO-ÉCONOMIQUE

Economie de marché à la chinoise

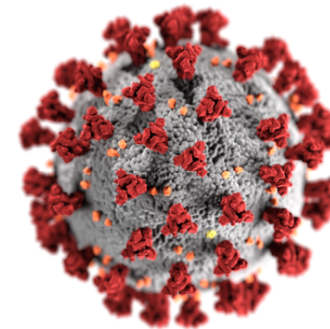
One Road One Belt (Nouvelle Route de la Soie) 68 pays, 4,4 milliards d'habitants et 62 % du PIB mondial.



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

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

COVID 19
2020 – 2021



DEPUIS 2015

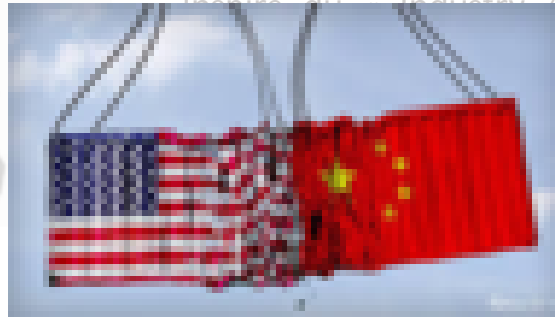
CONTEXTES SOCIO-ÉCONOMIQUE

Economie de marché à la chinoise

One Road One Belt (Nouvelle Route de la Soie) 68 pays, 4,4 milliards

MADE IN CHINA 中国制造

REACTIONS DU MONDE EXTERIEUR



Economie de marché – économie dirigée
Expansionniste
Commerce non équitable

COVID 19
2020 – 2021



DEPUIS 2015



Forte évolution économique
Economie en transition
Intégrée dans le commerce international
L'Etat reste puissant
Naissance de nouveau secteur

QUESTIONS

Missions/objectifs du droit chinois de la concurrence
Quelle solution institutionnelle
Application impartiale / discriminée
Crédibilité

CONTEXTES SOCIO-ÉCONOMIQUE

Economie de marché à la chinoise

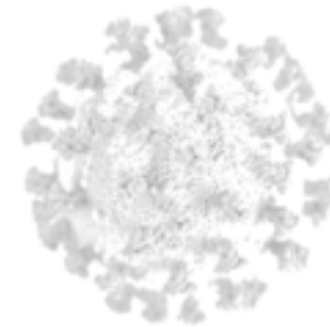
One Road One Belt (Nouvelle Route de la Soie) 68 pays, 4,4 milliards d'habitants et 62 % du PIB mondial.



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

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

COVID 19
2020 – 2021



NAISSANCE DU DROIT ANTIMONOPOLE CHINOIS

CONTEXTES SOCIO-ÉCONOMIQUE

Economie de marché à la chinoise

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.

NAISSANCE DU DROIT ANTIMONOPOLE CHINOIS

Unification

SAIC

State Administration
for Industry and Commerce



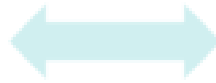
1993

LAW OF ANTI-UNFAIR COMPETITION

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

Chapter II Pricing Act of the Economic Operators
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

LOI ANTIMONOPOLE

SAMR (Administration d'Etat pour régulation du marché): RÉFORME DE 2019 - 2020

2008

Mars 2018

Administration d'État pour l'industrie et le commerce (SAIC) *Lutte contre la concurrence déloyale*

Commission nationale pour le développement et la réforme (CNDR) (« State Planning Commission » (SPC))

Planification économique

MOFCOM

Contrôle de l'investissement étranger

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.

Bureau anti-monopole et concurrence déloyale

Bureau de surveillance des Prix et Anti-monopole

Bureau anti-Monopole

Administration d'Etat pour régulation du marché **(SAMR)**

CONCURRENCE DELOYALE
Comportements anticoncurrentiel

ABUS EN MATIERE DU PRIX

CONTRÔLE DES CONCENTRATIONS

AUTRES COMPÉTENTES DE SAMR

Registre de commerce.
Prix des produits.
Surveillance e-commerce.
Contrefaçon de marques et de brevets.
Sécurité des produits alimentaires et industriels.
Administration du médicament.
Surveillance de la publicité
Inspection de qualité, certification etc.

INDÉPENDANCE, COHÉRENCE, AUTORITÉ

COMITÉ ANTI-MONOPOLE DU CONSEIL D'ÉTAT (2008 -)

Directeur :

Wang Yong: Conseiller d'État

Directeurs adjoints :

Directeur du Bureau de régulation du marché (SAMR)

Secrétaire adjoint du Conseil d'Etat

Membres:

Directeur adjoint du NDRC

Vice-ministres :

Industrie et informatique

Justice

Finance

Transport

Commerce

Banque of China

SASAC

Statistique

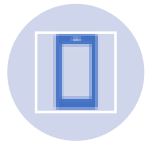
Autorité marché financier

Energies

Propriétés intellectuelles

PARTICULARISME CHINOIS?

Droit de la concurrence à la chinoise



Application biaisée?



Comportements des associations des entreprises



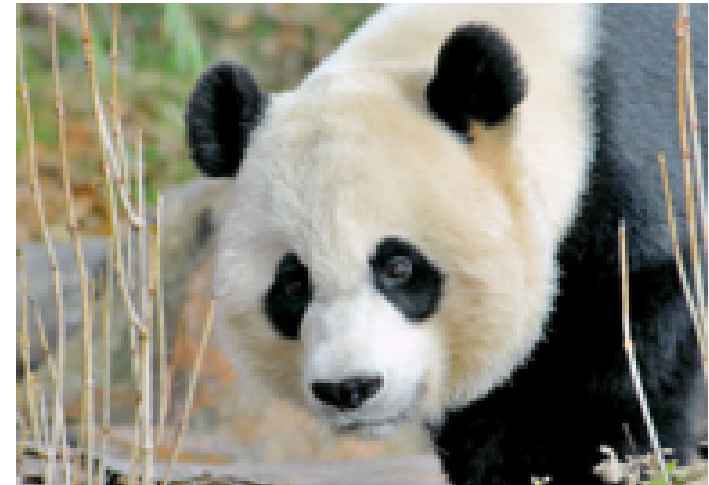
Considération de la politique industrielle?



Rôle des agences publiques



Une vision particulière en matière d'IP



CONTRÔLE DE CONCENTRATION



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

CA mondial combiné des parties > **RMB 10 milliards** (*USD 1.62 Milliard*), **ou**

CA combiné en Chine des parties > **RMB 2 milliards** (*USD 320 millions*),

Et

CA en Chine de chacune d'au moins deux parties > **RMB 400 millions** (*USD 64.8 M*).



- 150 M€ CA mondial pour l'ensemble des parties et ;
- 50 M€ de CA France réalisé individuellement par au moins deux parties à l'opération.

L'article L. 430-2 du Code de commerce



- CA mondial cumulé des entreprises concernées dépasse **5 milliards €** et
- CA dans l'UE par au moins deux des entreprises concernées dépasse **250 millions €**.



REALITE

CONTRÔLE DE CONCENTRATION

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 finis en phase I en 30 jours.

En 2017, la durée des procédures est en moyenne 50% plus courte qu'en 2013.

Contrôle de Concentration

PROCEDURE DE NOTIFICATION SIMPLIFIEE

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.



Problème : application biaisée?

CONTRÔLE DE CONCENTRATION

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%

MOFCOM : *Contrôle de l'investissement étranger.*
L'origine de soupçon?

4 cas sur **469 dossiers**

No	date	OPERATION - COMPETITION CONCERNS	Remedies
1	15/05/2020	ZF Friedrichshafen AG (DE) 's acquisition of WABCO (US) <ul style="list-style-type: none"> Horizontal and vertical relations in automobile mechanical components. Post operation: 70% global market, 40-45% Chinese Market 	Behavioral <ul style="list-style-type: none"> maintant of sale and service level to Chinese clients
2	16/04/2020	NVIDIA (US)'s acquisition of Mellanox at 7B USD <ul style="list-style-type: none"> Vertical relationship in GPU accelerator + Network, data AI tech sector global market GPU accelerator : 90-95% / 95-100% Internet equipment : 55-65 % / 80-85% Ethernet : 60—65% / 65—70% 	Behavioral <ul style="list-style-type: none"> refrain from tying, discrimination, Accessibility interconnectivity
3	16/04/2020	Infineon (DE, ex Siemens)' acquisition of Cypress Semiconductor (USA, microcontroler) 9 B USD <ul style="list-style-type: none"> 3 products in horizontal relationship in semiconductor sector Global market 35-70% 	Behavioral <ul style="list-style-type: none"> refrain from tying, interconnectivity of standards, continue to supply without discrimination
4	28/03/2020	Danaher's (USA) acquisition of GE's Life Sciences Division 21,4 USD <ul style="list-style-type: none"> 25 products in horizontal relationship in life sciences equipment sector global market HHI from 2415 to 4223 post operation 	Structural <ul style="list-style-type: none"> Divestment of : Microcarrier and PVS business, chromatographic media stripping business

CONTRÔLE DE CONCENTRATION

CONCENTRATION AUTORISÉE SOUS CONDITION 2019

5 cas sur 447 dossiers

	DATE	OPERATIONS - COMPETITION CONCERNS	REMEDIES
1	2019-12-20	Novelis' acquisition of Aleris Corporation	DIVESTMENT OF EUROPEAN ACTIVITIES OF THE TARGET
2	2019-10-16	JV between Royal DSM and Zhejiang Garden Biochemical High-Tech Co., LTD	BEHAVIORAL
3	2019-09-18	II-VI Inc.'s acquisition of Finisar Corp (BEHAVIORAL
4	2019-0712	Cargotec (Swede) 's acquisition of TTS Group ASA	BEHAVIORAL
5	2019-02-13	KLA-Tencor Corporation'd acquisition of Orbotech Ltd.	BEHAVIORAL

CONTRÔLE DE CONCENTRATION

CONCENTRATION AUTORISÉE SOUS CONDITION

	DATE	OPERATIONS - COMPETITION CONCERNS	REMEDIES
29	2017-12-27	Merger of Becton, Dickinson and C. R. Bard, Inc.	DIVESTMENT
30	2017-11-24	Advanced Semiconductor Engineering, Inc.'s acquisition Siliconware Precision Industries Co., Ltd.	BEHAVIORAL ENGAGEMENTS
31	2017-11-07	Maersk Line A/S' acquisition of (Hamburg Südamerikanische Dampfschiffahrts - Gesellschaft K	DIVESTMENT
32	2017-11-06	Merger of Agrium Inc., and Potash Corporation of Saskatchewan Inc.,	HYBRID OF STRUCTURAL AND BEHAVIOURAL REMEDIES
33	2017-10-05	HP Inc.'s acquisition of some activities of Samsung Electronics Co.	BEHAVIORAL ENGAGEMENTS
34	2017-8-22	Broadcom Limited's acquisition of Brocade Communications	BEHAVIORAL ENGAGEMENTS
35	2017-04-29	Merger of Dow Chemical and E.I. Du Pont De Nemours And Company	DIVESTMENT

CONTRÔLE DE CONCENTRATION

CONCENTRATION AUTORISÉE SOUS CONDITION

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

MOFCOM : CONTRÔLE DE CONCENTRATION

Problème : Sanction trop faible?

Renforcement de la Sanction en 2019 :
cartel, concentration 1%-10% CA ou 500 K RMB au 50 M RMB

SANCTIONS DES VIOLATIONS EN MATIÈRE DE CONCENTRATION 2020 (14)

DATE	Operations	SECTEUR	SANCTIONS (K RMB)
30-déc-20	Xinjiang Xuefeng Investment. acquires equity of Xinjiang Yuxiang Huyang Chemical Industry Limited Company	Xinjiang Xuefeng : Production and sales of civil explosives and blasting services, etc. / Xinjiang Yuxiang : Production and sales of ammonium nitrate, nitro compound fertilizer, and melamine	300
14-déc-20	Alibaba Investment acquires equity of Intime Retail (Group) Co. Ltd.	Alibaba : China's online sales platform business, global wholesale trade platform business (Alibaba International Market), China's wholesale trade platform business, and global retail market business (Aliexpress), which are composed of Tmall, Taobao, and Juhuasuan, etc. / Intime Retail : operation and management of department stores and shopping malls in China	500(VIE structure)
14-déc-20	China Literature acquires equity of New Classics Media Limited	China Literature : Reading service, copyright commercialization, writer training and brokerage, etc. / New Classics Media : TV drama production, film production, web drama production, global program distribution, entertainment marketing and artist management, etc.	500(VIE structure)
14-déc-20	Shenzhen Fengchao Network Technology acquires equity of China Post Smart Delivery Technology	Fengchao Network : Smart Courier Box Business in the End-of-Express Delivery Service / China Post Smart Delivery Technology : Smart Courier Box Business in the End-of-Express Delivery Service	500(VIE structure)
06-nov-20	JY by Jiangsu Yueda Investment and Beijing Changjiu Logistic	Yueda : Industrial investment, asset management, etc. / Changjiu : Passenger cars, commercial vehicles and auto parts warehousing, logistics, etc.	300(for each)
23-oct-20	ANE Fast Logistics(Hong Kong) acquires equity of Changshan Zhongka	ANE : LTL transportation / Changshan Zhongka : Vehicle transportation	300
03-sept-20	ZCIGC acquires equity of Dohia Group Co., Ltd.	ZCIGC : Building construction / Dohia : R&D, design, production and sales of bedding	350

SANCTIONS DES VIOLATIONS EN MATIÈRE DE CONCENTRATION 2020 (14)

DATE	Operations	SECTEUR	SANCTIONS (K RMB)
25-juin-20	Junzheng Energy & Chemical Industry acquires equity of Sinochem International Logistics	Junzheng: Production and sales of polyvinyl chloride and caustic soda / Sinochem Logistics: Liquid chemical shipping and tank container multimodal transportation	350
25-juin-20	Jiangxi Jemincare Group Co., Ltd. acquires equity of Hencer Pharma	Jemincare: modern Chinese medicines, chemical medicines, biological preparations, and health care products / Hencer Pharma: Pharmaceutical, biological products, pharmaceuticals, chemical products, Chinese patent medicines, etc.	300
25-juin-20	JV by Taiwan Cement and Ordu Yardimlasma Kurumu(OYAK)	Taiwan Cement: Production and trade of cement, paper bags, paper, etc. / OYAK: Metallurgy, cement, automobile, logistics, chemical industry, finance, energy, etc.	300(for each)
09-juin-20	JV by Guangdong Sanhe Pipe Pile and Guangdong Jianhua Pipe Pile (to found Guangdong Tuona Building Materials)	Sanhe: Prestressed high-strength concrete pipe pile / Jianhua: Prestressed high-strength concrete pipe pile	300(for each)
09-juin-20	JV by Guangdong Sanhe Pipe Pile and Guangdong Jianhua Pipe Pile	Sanhe: Prestressed high-strength concrete pipe pile / Jianhua: Prestressed high-strength concrete pipe pile	300(for each)
30-mars-20	Zall Development Holding. acquires equity of Shenzhen Sinoagri e-commerce	Zall Development Holding Co., Ltd: Real estate lease, e-commerce, logistics and warehousing, etc. / Shenzhen Sinoagri e-commerce Co.,Ltd: Sugar and other agricultural commodities trading services	300
20-déc-19	MBK Partners IV acquires equity of Shanghai Siyanli Industrial	MBK Partners IV: Telecommunications/media, financial services, manufacturing, consumers, retail, etc. / Shanghai Siyanli Industrial Co., Ltd: Life beauty and medical beauty services	350

SANCTIONS DES VIOLATIONS EN MATIÈRE DE CONCENTRATION 2019 (14)

DATE	Operations	SANCTIONS (K RMB)
December 9, 2019	Liaoning Port Group acquires equity in Dalian Port Group and Yingkou Port Group	350
December 9, 2019	Guangzhou Port acquires Zhongshan Port	300
September 29, 2019	Suzhou Quanyi acquires equity of Suzhou Jianshengyuan	300
September 27, 2019	JV by BAIC, Hyundai Finance and Hyundai China	300
September 29, 2019	Tibet Dejin acquires equity in Huitong Energy	300
September 16, 2019	Liugang Group acquires stake in CICC Metals	350
September 16, 2019	China Post Capital acquires Chengdu Wolailai equity	400
September 16, 2019	Gao Shun acquires equity in Harbin Dili	300
September 3, 2019	HEC and GE Establish New JV	300
June 25, 2019	Yageo acquires equity in Junyao	300
April 28, 2019	JV between Praxair and Nanlian	300
February 19, 2019	Overseas Hong Kong acquires equity of Weifang Sendam Liquefied Chemicals Terminal	300
February 19, 2019	Gravity Media acquires Shanghai Zhiqu equity	200
December 21, 2018	Gaoji Pharmaceutical acquires equity in Henan Haoyisheng	400

SANCTIONS DES VIOLATIONS EN MATIÈRE DE CONCENTRATION

DATE	PARTIES	SACIONS	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 Medcine(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	

- Acquisition d'Uber China par DIDI : 90% marché chinois VTC
- Acquisition de Gaode-Map par Alibaba
- Acquisition de Elema par Alibaba (**congloméral**)
- Fusion de Elema (Deliveroo) et Baidu Waimai

(BAT = Baidu + Alibaba + Tencent)

Les opérations des SOE à l'étranger

« 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; et

DOSSIERS REPRÉSENTATIFS

Rejet 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

- **Qualcomm's acquisition of NXP Semiconductors (USA-Hollande) juillet 2018**

(30 B USD *share buy back* – 2B USA *termination fees*) en réaction à la tentative d'acquisition par Broadcom de Qualcomm, bloquée par l'Administration Trump?

LUTTE CONTRE LES COMPORTEMENTS ANTICONCURRENTIELS

SANCTIONS DES COMPORTEMENTS ANTICONCURRENTIELS

2020 SAMR

ABUS DE POSITION DOMINANTE

8 dossiers clos, dont les sanctions sont :

- 7 amendes
- 3 des gains illégaux confisqués
- 1 clôture dossier sans sanction

- Eaux
- Principe actif pharmaceutique (2)
- Services funéraires
- Distribution du gaz nature (3)

ENTENTE ANTICONCURRENTIELLE

14 dossiers clos, dont les sanctionnés sont

- 13 amendes
- 5 gains illégaux confisqués,
- 1 clôture sans sanction

- Ciments
- automobile d'occasion
- assurance
- école de conduite
- **bateaux de tourisme (association entreprises)**
- vente en détail du gaz naturel

	Entre 2008- 2018	2019
Entente	165	13
Abus de position dominante	55	7

SANCTIONS DES COMPORTEMENTS ANTICONCURRENTIELS

SANCTIONS PAR NDRC 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 DES COMPORTEMENTS ANTICONCURRENTIELS

SANCTIONS PAR NDRC 2/2

DATE	SECTEURS	PARTIES	Abusive behaviors	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
2015	Mobile technologies	Qualcomm Incorporated (Standard essential patents for wireless products)	High loyalty charge, requirement of free license in return; tying; clause abusive	8% CA national = EUR 850M in total
2016	Medicine	4 Chinese producers of Allopurinol tablets	Distribution between geographical market, fixation of price	Between 5% and 8% CA = 5 M

SANCTIONS DES COMPORTEMENTS ANTICONCURRENTIELS

SANCTIONS PAR SAIC

DATE	SECTORS	PARTIES	BEHAVIORS	SANCTIONS
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	To issue an official ordering the vehicles owner and vehicle geolocalization service providers to use a certain company's platform	The local AIC suggested the Municipality to withdraw the order. The order was withdrawn.
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.
2016	Packaging	Tetra Pak (Suisse)	<i>Forcer les clients à acheter des matériaux d'emballage et interdire à d'autres fournisseurs de matières premières d'emballage de fournir des matériaux à ses concurrents</i>	Amende de 600 M RMB (EUR 85 M)

Qihoo 360 v. Tencent

- 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.
- Intervention du régulateur

Arrêt de l'enquête

- Tencent Musique (2020)
- China Telecom / China Unicom (2011)

Opacité des enquête

2020 GUIDELINE DU SECTEUR DE PLATEFORM

Eviction

Discrimination par profiling

Juin 2019 : SAMR

RÈGLEMENT PROVISoire CONTRE L'ABUS DE POUVOIR ADMINISTRATIF QUI EXCLURENT ET RESTREINDRE LA CONCURRENCE

Décembre 2019 : SAMR, NDRC, MOF, MOC

NOTICE SUR LE NETTOYAGE DES POLITIQUES ET MESURES QUI ENTRAVENT LES MARCHÉS UNIFIÉS ET LA CONCURRENCE LOYALE

- (1) Empêcher les entreprises d'entrer et de sortir du marché,
- (2) Restreindre la libre circulation des biens entre les régions,
- (3) Politiques préférentielles ou discriminatoires au niveau d'accès aux produits, services, financement,
- (4) Ingérence dans la fixation du prix, forcer la divulgation des informations sensibles, etc.

RÉSULTAT ATTENDU: MOIS DE JUIN 2020

2020

- 12 décisions contre des actes administratifs anticoncurrentiels
- 107 cas dont les décisions ne sont pas rendues publiques

- Politiques économiques locales
- Exercice du pouvoir de régulation
- Instruction administrative en faveur des entreprises locales



Transport
Education
Construction
Santé
Gaz



	2011	2012	2013	2014	2015		2017		2020
Affaire Reçues	33	55	72	86	141		700		
Jugement Rendus	23	49	69	79	98		630		86 (23 abus de position dominante; 22 Accords anticoncurrentiels) <i>Wolters Kluwer</i>

2020

La Cour suprême a traité 30 cas de recours en matière du droit de la concurrence (contre 9 cas en 2019) dont

- 8 cas d'abus de position dominante
- 6 cas d'entente anticoncurrentielle

Recours civils

1, La preuve

Les décisions de SAMR peuvent constituer des preuves principales de l'existence de comportements anticoncurrentiels dans les recours civils par les victimes.

2, Dans un recours civils dans lequel une instruction administrative a été la cause du refus de vente d'une entreprise publique

La Cour suprême : avant que l'acte administratif soit qualifié par SAMR comme anticoncurrentiel, le juge peut ne pas recevoir la demande

3, Compétence du juge chinois

Dans un litige entre TCL et Ericsson

Le juge: si le comportement anticoncurrentiel se trouve à l'étranger, entraînant des conséquences ou impacts anticoncurrentiel en Chine, le juge chinois est compétent.



PREMIER RECOURS CIVILS DEVANT LE JUGE CHINOIS SUITE D'UNE DÉCISION D'UNE AUTORITÉ ÉTRANGÈRE

- L'AFFAIRE

Beijing Electric Power Company a assigné LS Cable&System Ltd (La Corée du Sud) pour entente devant le Tribunal de la propriété intellectuelle de Shanghai (Shanghai Intellectual Property Court)

Contexte

Dans son enquête ouverte en 2014, la Commission européenne, a constaté le qu'entre 1999 et janvier 2009, a ouvert l'enquête, onze fabricants de câble électrique à haute tension, dont LS cable&System Ltd, sont parvenus à une entente et l'ont mis en œuvre, ayant pour objectif de fixer le prix et de partager les marchés géographiques et la clientèle au niveau global.

Des amendes totalisant près de 302 millions d'euros (L'affaire a fait l'objet d'un cours devant la CJUE dont la décision en Nov.2019 n'ayant eu pas d'impact sur les faits concernés).

- Beijing Electric Power Company affirme que l'entente anticoncurrentielle lui a causé des lourdes pertes, du fait que des nombreux achats ont été réalisés entre les deux parties durant la période de la mise en œuvre de cet accord.

QUESTION: SI LE JUGE CHINOIS DOIT ENTENDRE QUE LES VOIES DE RETOURS EN UE SOIENT ÉPUISÉES.



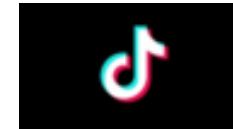
Recours administratifs

- Premier cas de recours contre la décision sanctions de SAMR en **septembre 2020** dans une affaires d'abus de position dominante par 3 producteurs de API de gluconate de calcium.
- Début des cas de recours administratifs suite des décisions de SAMR contre les actes administratifs anticoncurrentiels (7 cas recensés en 2020)





GUERRE DES TITANS - 2 FEV, 2021 TIKTOK VS TENCENT



- Premier contentieux entre les plateformes
- Tiktok. Depuis 2018 la restriction par Tencent de ses utilisateurs de partager les contenus de Tiktok est un abus de position dominante
- 90 M RMB réparation.

2011 assignation par HW et Interdigital



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

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

Février 2013

Juge de Shenzhen: un redevance réduite 99%, 3M réparation de dommages et intérêts.

Septembre 2016

Transaction globale

Janvier 2019

HW assigne InterDigital à Shenzhen pour avoir violé l'obligation de concéder sous licence des technologies brevetées qui sont essentielles aux normes de communication sans fil 3G, 4G et 5G dans des conditions équitable, raisonnable et non discriminatoire (« FRAND »).

HW demande au juge de décider des redevances justes pour la période 2018 – 2023.

Avril 2020

Huawei et InterDigital sont parvenus à un accord de réconciliation.



DEPUIS 2015



Missions/objectifs du droit chinois de la concurrence
Quelle solution institutionnelle
Application impartiale / discriminée
Crédibilité

CONTEXTES SOCIO-ÉCONOMIQUE

Economie de marché à la chinoise

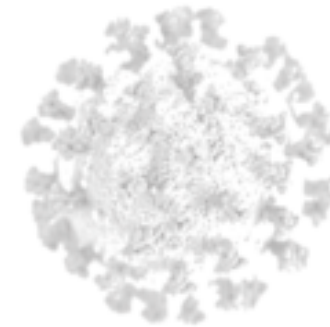
One Road One Belt (Nouvelle Route de la Soie) 68 pays, 4,4 milliards d'habitants et 62 % du PIB mondial.



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

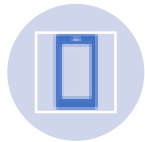
1) Robots, 2) technologie de l'information, 3) aéronautiques, 4) ingénierie océanique et les navires high-tech, 5) ferroviaires, 6) voitures électriques 7) nouveaux matériaux, 8) biomédecine, 9) machines agricoles.

COVID 19
2020 – 2021



PARTICULARISME CHINOIS?

Droit de la concurrence à la chinoise



Application biaisée?



Comportements des associations des entreprises



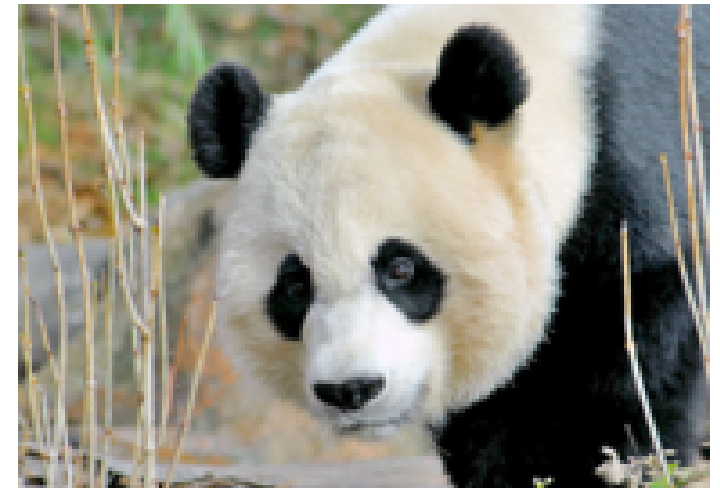
Considération de la politique industrielle?



Rôle des agences publiques



Une vision particulière en matière d'IP



Position des entreprises chinoises

	2008	2019
SOCIÉTÉS CHINOISES LISTE FORTUNE 500	14	119

POSITION DES AGENCES CHINOISES

2016: Encouragement aux sociétés publiques 作大作优作强 et
 LA PLACE DES ENTREPRISES PRIVÉES 私营企业的地位, 国进民退
 CEO de ChemChina : « *Fils aîné de la République...* »



18 SEP. 2018 Projet conjoint de UE, USA, Japon de réformer l'OMC

- « ...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 [...]. »
- **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 »



Janv. 2020 : Chine – US – Accord Commercial



2020 : L'accord sur les investissements entre la EU - Chine

L'accord « *contribuera au rééquilibrage* » de relations jugées « *asymétriques* » entre EU et la Chine.

Vers une « **égalité des conditions de marché** »

- Ce traité « *va améliorer considérablement l'égalité des conditions de marché* » pour les entrepreneurs en Chine.
- Il doit ainsi mieux garantir le respect de la propriété intellectuelle, interdire les transferts de technologie forcés et renforcer la transparence des subventions aux entreprises publiques chinoises.



RENFORCEMENT DE LA LOI ANTIMONOPOLE

Juin 2019 : Nouveaux règlements

- Règlement provisoire sur l'interdiction des accords de monopole
- Règlement provisoire interdisant l'abus de position dominante sur le marché
- Règlement provisoire contre l'abus de pouvoir administratif qui excluent et restreindre la concurrence

2019 - 2020 : Réforme de la loi 2008

- Elargissement des champs d'application du contrôle de concentration:
 - Définition « contrôle » et transaction en dessous des seuils
- Obligation de coopération des agences publiques
- Renforcement de la Sanction : cartel, concentration 10% CA / 500 K RMB au 50 M RMB
- Une nouvelle vision du secteur de l'économie numérique
 - *Pour déterminer que les opérateurs Internet ont une position dominante sur le marché, des facteurs tels que les effets de réseau, les économies d'échelle, les effets de verrouillage et la capacité de maîtriser et de traiter les données associées doivent également être pris en compte.*

Persistance des problèmes: i) cohérences entre administration et juge; ii) notion d'entité unique;

2020 : Economie de Plateformes



THANK YOU

You SHANG

Avocat Docteur en droit

Wechat: shangy32

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

Jeantet AARPI

11 rue de Galilée· 75016 Paris Cedex 16 · France

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

Paris · Casablanca · Luxembourg · Budapest · Kiev - Moscou