



欧盟委员会

在欧盟并购监管的背景下关于控制权的概念

Marta ANDRES VAQUERO

欧盟委员会竞争总司

第18届中欧竞争政策周

北京，2019年3月20日

欧盟并购控制的关键原则

- 事前强制性申报和等待获批义务
- 营业额阈值：
 - 申报标准
 - 欧盟与欧盟成员国间的任务分担：一站式服务及优化权力配置
- 严格法定期限
- 基于竞争的评估标准

管辖权问题的参考文献

- 理事会法规（EC）第139/2004号-“合并条例”（第1、第3和第5条）
- 2008年委员会合并管辖的通知（“CJN”）
- 欧盟法院案例和判例法

欧盟管辖权要求

- 《集中》（EUMR第3条）
 - 并购
 - 控制权收购
 - 全功能合资企业
- 欧盟维度：营业额阈值
- 触发事件（何时申报？）

集中的概念

- 《集中》（EUMR第3条，陈述部分20）：
 - 经营者控制权变更
 - 持续性
- 集中的种类：
 - 独立经营者之间的并购
 - 收购经营者的单独或共同控制权（包括创立全功能合资企业）

若不存在集中，则TFEU第101条适用。

控制的概念

何谓“控制”

- 对经营者施加“决定性影响”的可能性（EUMR第3条第（2）款）
- 决定经营者**战略**商业行为的“决定性影响”：
 - 独立（单独控制）
 - 或与其他股东共同（共同控制）
- **战略决策**：商业计划、预算、投资和管理人员任命

控制权收购：关联方

- 谁收购控制权？
 - 一个或多个经营者
 - 已控制至少一个经营者的自然人
- 目标：具有一定市场份额的业务且其营业额可归于此

控制对象：目标

- 具有一定市场份额的业务且其营业额可归于此
 - 一个或多个经营者的全部或部分
 - 法人实体或资产
 - 资产必须以企业形式存在，并且有属于自己的清楚的市场交易额
 - 有客户群、品牌或专利，甚至排他性许可，就足够判定是否构成了一个有市场交易的企业

注：不涉及资产的转移、简单的外包合同或者虽然涉及资产的使用但仅限于给外包客户提供服务

收购控制权的方式

- 收购股份或资产
- 基于合同进行控制
 - 涉及管理和资源的长期组织结构性合同
 - 联营安排
- 实际控制：
 - 少数股权，如果股东大会的出席率允许稳定多数表决权
 - 强烈经济依存

控制类型：单独控制

- 如果某经营者享有决定战略商业决策的权力，则只有该经营者可对其施加决定性影响：
 - 收购多数表决权，无论是法律还是实际层面（积极单独控制）
 - 合格的少数：可独立否决战略商业决策，但其自身不具备强加此类决策的能力（“消极单独控制”）

消极单独控制

- A、B和C分别收购目标公司50%、25%和25%的股份
- 目标董事会由4名成员组成：
 - A: 2名成员
 - B: 1名成员
 - C: 1名成员
- 采纳战略决策：
 - 在股东大会上获得75%的投票或
 - 获得 $\frac{3}{4}$ 董事会成员的批准

A无法单独采纳战略决策，但有能力以其50%的股权阻止其他成员。

实际单独控制

- 少数股权，但极可能拥有稳定多数表决权（前景分析）
- **案例：IF P&C / TOPDANMARK (2013)**
 - 保险业
 - IF P&C逐渐增加其在TopDanmark公司的股份（高达26.51 % 的表决权）
 - 分散的股权结构
 - IF P&C系唯一行业股东
 - 过往出席率：在取得高达26.51 %表决权的情况下，IF P&C本可以在最近7次股东大会上均取得多数投票

共同控制

- 两个或两个以上经营者有权阻止战略决策（僵局情况下）：决定合资企业商业策略的协议需求
- 何时？
 - 50:50：表决权平等，或决策机构成员人数相同
 - 否决权（详情如下）
 - 共同行使表决权（控股公司或联营协议）
 - 例外：利益共同性（股东之间具有强烈的相互依赖性）
- 投票时没有共同控制（除非相关性有限）

共同控制：否决权

- 与商业行为的战略决策相关
 - 任免管理人员
 - 预算
 - 商业计划
 - 投资
 - 特定市场决策
- 对小股东的正常保护不足，例如公司解散、公司重组、资本浮动等

缺乏单独或共同控制

- 3个股东（35%、20%、45%）
- 简单多数表决——三个股东中任意两个达成一致即可赢得投票

控制质量的变动

- 集中：
 - 加入新控股股东
 - 更换控股股东
 - 控股股东数量减少，导致共同控制变化为单独控制（股东数量从2减少至1）
- 不存在集中：
 - 从消极控制到积极（单独）控制的变动，或反向变化
 - *从实际控制到法律控制的变动*
 - 控股股东数量减少，合资企业仍保持共同控制（例如：股东数量从3减少至2）

持续性控制权变动

- 永久性控制权变动:
 - 可行：时间上具有确定时间的协议，且期限有可能延长
 - 可行：具有确定期限的协议，且该期限足够长
- 多个操作相继发生，其中仅第一个交易在本质上只是暂时的：
 - 联合收购，但资产分离/ 初始阶段/ 搁置交易