

《加拿大竞争法》规管外国和加拿大公司的合并和收购

撰文: 曹静怡律师

2018年2月28日

加拿大竞争法

加拿大竞争法（Competition Act）是由加拿大竞争局（Canadian Competition Bureau）和加拿大公诉机关管理和执行的国家联邦法规。加拿大竞争法的目的是鼓励加拿大市场的竞争，从而使消费者受益。¹ 加拿大竞争法的涉及范围包括以下事项：（一）合并；（二）刑事事项；和（三）可被审查的行为。

合并

合并之定义为, 通过购买股份或资产, 或（和）合并等手段, 取得对经营业务重大利益的控制权。² 加拿大竞争局表示, 收购少于 10% 的表决权的股份一般不会被视为合并。如果收购者将控制目标公司的经济行为, 收购 10% 至 50% 的股份将被视为合并。除此而外, 股东协议规定控制全部或部份业务也将被视为合并。³

加拿大竞争局的审查

除非加拿大竞争局通过发行事前裁定书（Advance Ruling Certificate, 简称“ARC”）批准合并, 否则可以在合并完成前或完成后一年内提出反对。

触发预先通知的阈值

如果超过以下两个门槛值, 当事人必须将该项合并交易通知加拿大竞争局。

（一）“交易各方的规模”: 当合并双方及其关联公司合并的资产总额或来自加拿大的销售收入合计超过 4 亿加元时。⁴

（二）“交易本身的规模”: 被收购企业的资产或者由这些资产产生加拿大的销售总收入超过 8800 万加元。⁵

¹ Competition Act, R.S.C. 1985, c. C-34, s. 1.1

² Competition Act, R.S.C. 1985, c. C-34, s. 91

³ Competition Bureau, *Merger Enforcement Guidelines* (2011, Oct 6). Retrieved from http://www.competitionbureau.gc.ca/eic/site/cb-bc.nsf/eng/03420.html#s1_0

⁴ Competition Act, R.S.C. 1985, c. C-34, s. 109(1)

⁵ Competition Act, R.S.C. 1985, c. C-34, ss. 110(7) -110(8)

安全利益的阈值：

对于上市公司的股权收购，在以下的情况需通知加拿大竞争局：(一) 在交易完成后，买方拥有 20% 以上的有表决权的股份，或者(二) 如果买方在交易前已经持有 20% 以上的股权，交易完成后，买方拥有的股权为 50% 或以上。⁶

对于私人公司的股权收购，在以下的情况需通知加拿大竞争局：(一) 在交易完成后，买方拥有 35% 以上的有表决权的股份，或者(二) 如果买方在交易前已经拥有超过 35% 以上的股权，交易完成后，买方拥有的股权为 50% 或以上。⁷

超过上述阈值的合并不算完成，除非发生下列情况的其中之一：（一）法定等待期限届满并且没有禁止交易收盘的命令；或（二）加拿大竞争局允许交易在审查后收盘。⁸

门槛分析是基于最新并经审计的财务报表。如果无法获得该表，门槛分析则将基于未经审计的财务报表和内部账簿和记录。

通知加拿大竞争局的程序

通知加拿大竞争局的方式有两种：（一）相关的各方提交规定的通知书，和/或（二）申请事前裁定书 (ARC)。

规定的通知表格

在提交规定的通知表格时，当事人须同时提交以下资料：（一）有关各方及其关联公司的业务；（二）对业务运作的描述；（三）财务报表；（四）客户；（五）供应商；（六）营销计划；（七）业务计划；（八）董事会文件；和（九）竞争分析。⁹

补充信息（Supplementary Information Request, 简称“SIR”）

当事人提交规定的通知表格后，除非得到加拿大竞争局的批准，否则将触发 30 天的等待期。在此等待期内，交易不能收盘。如果交易涉及反竞争行为，加拿大竞争局在等待期间将发出补充信息要求（SIR）。SIR 是指竞争专员要求有关各方提供更多信息，各方可能需要几个月时间才能收集信息以符合竞争专员的要求。各方提交所要求的信息后，等待期则再延长 30 天。¹⁰

⁶ *Competition Act*, R.S.C. 1985, c. C-34, ss. 110(3)

⁷ *Competition Act*, R.S.C. 1985, c. C-34, ss. 110(3)

⁸ *Competition Act*, R.S.C. 1985, c. C-34, ss. 123

⁹ *Competition Act*, R.S.C. 1985, c. C-34, ss. 114(1)

¹⁰ *Competition Act*, R.S.C. 1985, c. C-34, ss. 114(2) and 114(2.1)

事前裁定书（Advance Ruling Certificate, 简称“ARC”）

要申请事前裁定书（ARC），有关各方（通常是收购者）的律师应提交与交易相关的资料，例如，涉及的有关各方，与交易有关的行业，该交易遵守竞争法的原因。如果交易在 ARC 发行的一年内完成，加拿大竞争局不能再对交易提出质疑。¹¹

如果加拿大竞争局在收到充足的资料后，还没有决定质疑或批准 ARC 的申请，通常会发出“不采取行动信函”（No Action Letter, 简称“NAL”），并豁免双方提交规定通知表格的义务。NAL 会通知有关各方，加拿大竞争局有权在交易结束一年内对交易进行质疑。¹²

收到 ARC 申请后，加拿大竞争局将在 14 天内尝试处理“非复杂”交易的申请，并在 45 天内处理“复杂”交易的申请。“非复杂”交易是指该交易涉及有关各方的相同范围非常少。“复杂”交易则是指交易涉及反竞争的要素，例如合并涉及竞争对手或者合并涉及客户与供应商。一般而言，如果合并后双方的合并市场份额达到 35% 或更多，交易将被归类为“复杂”。如果合并份额在 10% 到 35% 之间，交易则可能被认为是“复杂”或“非复杂”。如果合并份额低于百分之十，交易通常将被视为“非复杂”。¹³

虽然当事人可以在法定等待期满后完成交易，但是交易双方通常希望能在交易完成之前获得 ARC 或 NAL。

审查标准

在审查各方提交的资料后，加拿大竞争局将评估交易是否能使合并后的公司在合并完成后有利可图地提高价格。除此以外，加拿大竞争局将决定合并是否会制造，维持或提高合并后公司的市场能力。¹⁴

申请费用

对于合并审查，无论是否提交了规定的通知表格或申请了 ARC，申请费为五万加元。交易双方应在交易的购买协议中商讨并指定申请费的付款人。¹⁵

潜在的结果

大多数情况下，各方都能在没有任何延迟的情况下结束交易，并获得加拿大竞争局的许可。在某些情况下，加拿大竞争局审查并购的时间比预期的要长，并且延迟交易完成的时间，但双方同意的交易条款仍能保持不变。在极少数情况下，合并会引发竞争性问题，而双方同意自愿修改原定协议的

¹¹ Competition Act, R.S.C. 1985, c. C-34, ss 102(1) and 103

¹² Competition Act, R.S.C. 1985, c. C-34, ss. 123(2)

¹³ Competition Act, R.S.C. 1985, c. C-34, ss. 102(2)

¹⁴ Competition Act, R.S.C. 1985, c. C-34, s. 93

¹⁵ Competition Bureau. Competition Bureau Fee and Service Standards Policy. (2003, March) Retrieved from <http://www.competitionbureau.gc.ca/eic/site/cb-bc.nsf/eng/01388.html>

条款，例如 出售附属企业，以换取加拿大竞争局的批准。在极其罕见的情况下，加拿大竞争局会在竞争审裁处 (Competition Tribunal) 寻求禁止交易的命令。如果交易已经完成，加拿大竞争局可以要求竞争审裁处命令部分或全部被收购的业务出售给第三方或命令采取其他措施撤销此交易。

刑事事项

根据“竞争法”，串通投标和串谋是非法的犯罪行为。

串通投标

串通投标是指企业招标时秘密暗中不提交投标或撤回投标。除此以外，串通投标是指企业提交由两个投标人达成秘密协议的投标。一经定罪，当事人将被处以重大罚款或不超过 14 年的监禁期，或两者兼有。¹⁶

串谋

串谋是指竞争对手协意定价，保持，提高或控制价格，包括折扣，回扣和津贴。当竞争对手同意为产品的生产或供应分配销售，区域，客户或市场时，他们就犯了串谋罪。串谋也指竞争对手同意固定或控制产品的生产或供应。一经定罪，当事人将被处以不超过 2,500 万加元的罚款和/或监禁不超过 14 年。¹⁷

竞争法庭的审查事项

审查事项包括以下内容：

(一) 竞争对手协议

如果竞争对手提出或达成一项协定，而该协定将会产生重大的阻止或减少竞争的效果，竞争法庭可以下令终止或修改协定。如果该协定能提高效率，并将抵消妨碍或减少竞争的影响，法庭就不能禁止该协定。¹⁸

(二) 滥用市场主导地位

滥用市场主导地位是指以下情况：(一) 一个或多个企业在一个或多个相关市场拥有市场权力。市场权力是在持续的一段时间内将价格维持高于竞争水准的能力；(二) 主导企业从事反竞争行为。反竞争行为包括针对一个或多个竞争对手的排除、惩戒或掠夺行为；(三) 反竞争行为带来或将带来妨碍或减少竞争的效果。审查的标准是假设正在评估的行为没有发生，市场的价格是否会更低。¹⁹

¹⁶ Competition Act, R.S.C. 1985, c. C-34, s. 47(1)

¹⁷ Competition Act, R.S.C. 1985, c. C-34, ss. 45(1) & 45(2)

¹⁸ Competition Act, R.S.C. 1985, c. C-34, s. 90(1)

¹⁹ Competition Act, R.S.C. 1985, c. C-34, ss. 78(1), 79(1)

滥用市场主导地位的刑罚,是不超过 1000 万加元的罚款,随后每次违例的罚款可达 1500 万加元。²⁰

(三) 维持价格

当供应商影响上升或抑制经销商降价,出售价或宣传价时,供应商是在维持价格。维持价格还包括供应商因经销商提供的低价格而拒绝向经销商供应产品。²¹

(四) 拒绝供应

当供应商拒绝提供产品时,供应商会影响准客户进行业务。尽管准客户愿意满足供应商的交易条件,而相关产品也供应充足,但供应商拒绝向客户提供产品,从而对竞争造成不利影响。²²

(五) 捆绑销售

当供应商同意在客户遵守以下条件时才向客户提供产品:

- (一) 从供应商处购买第二项产品; 或
- (二) 停止销售由其他供应商生产或未经该供应商指定的产品。

捆绑销售还包括供应商以更优惠的条件提供产品给客户,从而诱使客户同意以上其中条件之一。²³

(六) 专属经营

专属经营是指当供应商要求客户仅售卖或主要售卖由该供应商提供的产品,并将此要求作为供应条件。又或者,供应商要求客户避免与其他供应商交易指定产品作为供应条件。供应商通常通过为客户提供更优惠的条款来诱使客户同意专属经营。²⁴

(七) 限制垂直市场

供应商要求客户在规定的市场中售卖产品,并以此作为供应条件。又或者,一旦客户在规定的市场之外提供产品,供应商会给予客户处罚。²⁵

补救措施

根据竞争法的规定,竞争审裁处可发出命令,禁止严重妨碍或减少竞争或对竞争产生不利影响的行。如果竞争审裁处认定该行为是滥用市场主导地位,审裁处可以命令剥夺资产。

²⁰ *Competition Act*, R.S.C. 1985, c. C-34, s. 79(3.1)

²¹ *Competition Act*, R.S.C. 1985, c. C-34, s. 76(1)

²² *Competition Act*, R.S.C. 1985, c. C-34, s. 75(1)

²³ *Competition Act*, R.S.C. 1985, c. C-34, s. 77(1)(a)

²⁴ *Competition Act*, R.S.C. 1985, c. C-34, s. 77(1)(a)

²⁵ *Competition Act*, R.S.C. 1985, c. C-34, s. 77(3)

加拿大投资法和竞争法

根据拟议交易的性质和规模，外国在加拿大的投资将根据加拿大投资法（Investment Canada Act）和竞争法进行审查。虽然加拿大投资法采用“整体利益”的审核，竞争法则注重维持竞争，并且这两项审核各自独立，但它们经常同时进行。由于加拿大投资法的“整体利益”审核考虑到外商投资对加拿大企业竞争的影响，加拿大竞争局经常被要求为加拿大投资法审核提供意见。除非加拿大竞争局已经确定拟议交易不存在竞争问题，或者这些问题已被处理，否则加拿大投资法审查被批准的机会是很少的。²⁶

曹静怡律师为独营执业律师，并与 BAX 证券律师事务所联营。曹静怡在 2002 年获得加拿大安大略省律师资格，可提供各种商务及证券法律服务。

如需更多资料，请致电 BAX 证券律师事务所管理合伙人 Barbara Hendrickson 或曹静怡律师 (Janny Cho)，电话：416.601.1004。

Janny Cho practises corporate and securities law in association and not in partnership with BAX Securities Laws. She was called to the bar in Ontario in 2002.

For more information, please call Barbara Hendrickson or Janny Cho at BAX Securities Law 416.601.1004.

本出版物不构成法律建议。如需采取法律行动，请事先咨询律师。BAX 证券律师事务所不保证出版物的准确性或完整性。未经 BAX 证券律师事务所书面许可，不得复制本出版物的任何部分。

This publication is not intended to constitute legal advice. No one should act on it or refrain from acting on it without consulting with a lawyer. BAX does not warrant or guarantee the accuracy or currency or completeness of the publication. No part of this publication may be reproduced without the prior written permission of BAX Securities Law.

版权 © BAX 证券律师事务所，2018

版权所有。未经作者，所有者或出版者的事先书面同意，本文的任何部分不得以任何形式或任何方式复制，存储在检索系统中或传播 [或申请加拿大版权许可办事处 Canadian Copyright Licensing Agency 颁发的特许证（版权权利）。有关版权特许证，请浏览 www.accesscopyright.ca 或打免费电话 1-800-893-5777]。

Copyright © BAX Securities Law, 2018

All rights reserved. No part of this article may be reproduced, stored in a retrieval system or transmitted, in any form or by any means, without the prior written consent of the author, owner or publisher [or a licence from the Canadian Copyright Licensing Agency (Access Copyright). For a copyright licence, visit www.accesscopyright.ca or call toll-free 1-800-893-5777].

²⁶ Campbell, N., Meng, J. & Wortley, S. "Competition and Foreign Investment Reviews of Asian Investments into Canada" in *China International Institute of Antitrust and Investment, First Annual Antitrust Symposium*, (2013) at chapter 34

