

REVISTA DE DEFESA DA CONCORRÊNCIA

Volume 8 – Junho 2020 – ISSN 2318-2253

Periodicidade semestral

Revista do Conselho Administrativo de Defesa Econômica, CADE, Brasília, DF.

Conselho Editorial

Amanda Athayde Linhares Martins, UnB, Brasília, Brasil.

Amanda Flávio de Oliveira, UnB, Brasília, Brasil.

Ana de Oliveira Frazão, UnB, Brasília, Brasil.

Carlos Emmanuel Joppert Ragazzo, FGV, Rio de Janeiro, Brasil.

Celso Fernandes Campilongo, USP, São Paulo, Brasil.

Dênis Alves Guimarães, UCB, Brasília, Brasil.

Diogo R. Coutinho, USP, São Paulo, Brasil.

Edmond Schlumberger, Université Paris 8, Paris, França.

Eduardo Molan Gaban, PUC, São Paulo, Brasil.

Eleanor Fox, NYU, Nova York, Estados Unidos da América.

Gesner José de Oliveira Filho, FGV, São Paulo, Brasil.

Gilvandro Vasconcelos Coelho de Araújo, FGV, Brasília, Brasil.

Guilherme Ribas USP, São Paulo, Brasil.

Ivo Gico Junior, UniCeUB, Brasília, Brasil.

Laurence Idot, University Paris II Panthéon-Assas, Paris, França.

Leonardo Peixoto Leal, UNIFOR, Ceará, Brasil.

Leonor Cordovil, São Paulo, Brasil.

Marcio de Oliveira Júnior, UnB, Brasília, Brasil.

Marcos Vinícius Torres, UFRJ, Rio de Janeiro, Brasil.

Paulo Burnier da Silveira, UnB, Brasília, Brasil.

Paulo Furquim de Azevedo, INSPER, São Paulo, Brasil.

Saulo Bichara Mendonça, UFF, Rio de Janeiro, Brasil.

Vinicius Marques de Carvalho, USP, São Paulo, Brasil.

William Kovacic, Columbia University, Columbia, Estados Unidos da América.

Editor-Chefe

Luis Henrique Bertolino Braido: doutor em Economia pela Universidade de Chicago, mestre em Economia pela Fundação Getúlio Vargas (FGV) e pela Universidade de Chicago e graduado em Economia pela Universidade de São Paulo. É professor associado da FGV, na Escola de Pós-graduação em Economia e Finanças. É Conselheiro do Conselho Administrativo de Defesa Econômica (CADE).

Coordenação Editorial

Braulio Cavalcanti Ferreira

Caio Carvalho Correia Barros

Déborah Lins e Nóbrega

Iara do Espírito Santo

Keila de Sousa Ferreira

Paulo Eduardo Silva de Oliveira

Correspondência Redatorial

Revista de Defesa da Concorrência

SEPN 515 Conjunto D, Lote 4, Ed. Carlos Taurisano

CEP 70770504 – Brasília, DF

E-mail: revista@cade.gov.br

Site: <http://revista.cade.gov.br/index.php/revistadedefesadaconcorrencia>

Pareceristas

Andrea Moreira da Fonseca Boechat, UEM, Maringá, Brasil

Adriano Camargo Gomes, USP, São Paulo, Brasil.

Amanda Athayde Linhares Martins, UnB, Brasília, Brasil.

Amanda Flávio de Oliveira, UnB, Brasília, Brasil.

Ana de Oliveira Frazão, UnB, Brasília, Brasil.

Bruno de Castro, UFMG, Belo Horizonte, Brasil

Caio Mário Pereira Neto, USP, São Paulo, Brasil

Carlos Emmanuel Joppert Ragazzo, FGV, Rio de Janeiro, Brasil.

Celso Fernandes Campilongo, USP, São Paulo, Brasil.

Daniel Boson, UniCeuB, Brasília, Brasil

Dênis Alves Guimarães, UCB, Brasília, Brasil.

Diogo R. Coutinho, USP, São Paulo, Brasil.

Eduardo Molan Gaban, PUC, São Paulo, Brasil.

Fernando Amorim, UnB, Brasília, Brasil.

Fernando de Magalhães Furlan, UnB, Brasília, Brasil

Gilvandro Vasconcelos Coelho de Araújo, FGV, Brasília, Brasil.

Guilherme Ribas USP, São Paulo, Brasil.

Leonardo Peixoto Leal, UNIFOR, Ceará, Brasil.

Leonor Cordovil, São Paulo, Brasil.

Marcelo Calliari, USP, São Paulo, Brasil

Marcio de Oliveira Júnior, UNB, Brasília, Brasil.

Marcos Vinícius Torres, UFRJ, Rio de Janeiro, Brasil.

Paulo Furquim de Azevedo, INSPER, São Paulo, Brasil.

Pedro Florêncio, IBMEB, Brasília, Brasil.

Raquel Santana, UFSC, Florianópolis, Brasil.

Renata Oliveira, UFRN, Natal, Brasil.

Sílvia Fragá, FGV, São Paulo, Brasil.

Vicente Bagnoli, Mackenzie, São Paulo, Brasil

Vinicius Marques de Carvalho, USP, São Paulo, Brasil.

SUMÁRIO

Apresentação	6
A crise do COVID-19 e a defesa da concorrência: desafios e perspectivas à luz das orientações da OCDE, Paulo Burnier da Silveira, Antonio Capobianco, Marcos Fabricio Pova.....	7
Direito antitruste face a crises econômicas: desafios enfrentados pela legislação antitruste no brasil face a crise econômica gerada pela COVID-19, Polyanna Vilanova e Julia Werberich.....	20
Análise da concentração do mercado brasileiro de telefonia móvel, Gabriela Carvalho e Silvinha Vasconcelos.....	47
Interpretação e aplicação dos elementos de dosimetria da pena do art. 45 da Lei nº 12.529/11, Daniel Boson	72
Defesa da concorrência e verticalização portuária, Osvaldo Agripino de Castro Junior e Maicon Rodrigues.....	107
Direito à portabilidade de dados: entre a proteção de dados e a concorrência, Paula Ponce.....	134
Propriedade Intelectual e Direito da Concorrência: análise da aplicação da state action doctrine a partir do julgamento do caso ANFAPE, Jéssica Coelho Costa.....	177
Dos Acordos de Leniência do CADE e da CGU: qual é o balcão é o mais atrativo?, Gabriel Caser.....	207
A experiência histórica dos Princípios Sullivan e a sua importância para o desenvolvimento da autorregulação da conduta empresarial conforme os Direitos Humanos, Mateus de Oliveira Fornasier, Luciano Vaz Ferreira e Ana Lara Tondo..	237

Apresentação

Comemoramos o lançamento da 15ª edição da Revista de Defesa da Concorrência (RDC), fruto de dedicado trabalho do Corpo Editorial, do apoio de presidentes do CADE, da colaboração de Conselheiros e servidores do órgão, do suporte de especialistas integrantes do Conselho Editorial, do trabalho qualificado de diversos avaliadores e, acima de tudo, da forte atividade intelectual na área de defesa da concorrência. Ao longo de quase 8 anos de existência, publicamos 127 artigos, de 154 autores afiliados a instituições de 10 países diferentes (Brasil, Inglaterra, República Tcheca, Paraguai, Peru, Argentina, Chile, EUA, Austrália e Portugal).

A edição da Lei 12.529/2011 trouxe inovações à política brasileira de defesa da concorrência que reverberaram em mudanças significativas no CADE, tais como a ampliação da estrutura organizacional e a aquisição de novas competências. Manteve-se sua missão pedagógica, o que serviu de força motriz para a formulação de uma publicação científica periódica, surgindo a Revista de Defesa da Concorrência em 2013. A RDC é concebida em meio eletrônico, com processo editorial automatizado e aderente às boas práticas acadêmicas.

Em 2015, com apenas dois anos de publicação, a RDC foi qualificada na categoria B2, na área de Direito, pela Qualis/CAPES. Na avaliação seguinte, recebeu qualificação B1. Pretendemos seguir avançando nesta e em outras métricas de qualidade. Atualmente, a RDC está indexada em nove portais de conteúdo científico, quais sejam, Portal de Periódicos da CAPES, Latindex, Diadorim, Sumários.Org, Rede RVBI, LivRe, RCAAP, Google Acadêmico e ROAD. A consolidação da publicação em diferentes regiões do país e exterior, a expansão de sua indexação em portais especializados e a obtenção de certificação digital do conteúdo publicado são importantes avanços perseguidos pelo Corpo Editorial. Os resultados positivos obtidos até então nos incentivam a perseguir esses desafios.

Hoje, publicamos a 15ª edição, comemorativa pelo trabalho profícuo de todos esses anos. Agradecemos aos Professores Vinicius Marques de Carvalho e Carlos Emmanuel Joppert Ragazzo, primeiros Editores-chefes da Revista, pelo incentivo à retomada desta publicação; ao Professor Paulo Burnier da Silveira pelo trabalho dedicado desde a concepção da RDC até 2019, contribuindo para a consolidação da Revista na literatura antitruste; ao Conselho Editorial, pela chancela à produção acadêmica veiculada; aos avaliadores que garantiram a qualidade dos artigos; e a todos que participaram da preparação desta edição, notadamente, Paulo Eduardo S. de Oliveira, Keila de Souza Ferreira, Iara do Espírito Santo, Déborah Lins e Nóbrega, Caio C. Correia Barros e Bráulio Cavalcanti Ferreira, pelo trabalho desempenhado.

A presente edição é composta por nove artigos de temas atuais e relevantes sobre defesa da concorrência. Os dois primeiros abordam a pandemia do COVID-19 que atualmente passamos: um sobre desafios e perspectivas com referencial da OCDE e outro sobre medidas possíveis ao Cade nesse novo cenário. O terceiro artigo analisa a concentração do mercado brasileiro de telefonia móvel impactado pelo aumento de demanda entre os consumidores e pelas inovações tecnológicas, com recorte dos anos de 2011 a 2019. Temos também um artigo que trata, de forma sistemática, sobre a aplicação dos critérios legais concernente à dosimetria da pena por ilícito concorrencial.

Nosso quinto artigo estuda a verticalização portuária, sob o caso da armazenagem portuária da APM Terminals versus Portonave, em Santa Catarina. A seguir, contemplamos produção sobre questão atual, o direito a portabilidade de dados, abordando sua repercussão benéfica à concorrência e possíveis desvios, à luz da legislação brasileira e europeia. O sétimo artigo versa sobre direitos de propriedade intelectual frente à defesa da concorrência, com estudo do caso ANFAPE. O penúltimo, compara os programas de leniência do Cade e da CGU quanto aos benefícios à sociedade. Por fim, apresentamos artigo sobre a importância e da atualidade dos Princípios Sullivan para fixação de obrigações de caráter social pelas empresas.

Desejamos uma boa leitura a todos!

Alexandre Barreto de Souza
Presidente do CADE

Luis Henrique B. Braido
Editor-chefe da RDC