

2020
DEZEMBRO

VOLUME 8
NÚMERO 2
ISSN 2318-2253

REVISTA DE DEFESA DA CONCORRÊNCIA

PUBLICAÇÃO OFICIAL DO CADE

REVISTA DE DEFESA DA CONCORRÊNCIA

Volume 8 – Dezembro 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

Adriano Camargo Gomes, USP, São Paulo, Brasil.

Alexandre Ditzel Faraco, UFPR, Curitiba, Brasil.

Alexandre Santos de Aragão, UERJ, Rio de Janeiro, Brasil.

Amanda Athayde Linhares Martins, UNB, Brasília, Brasil.

Amanda Flávio de Oliveira, UNB, Brasília, Brasil.

Ana de Oliveira Frazão, UNB, Brasília, Brasil.

Ananda Portes Souza, UFMG, Belo Horizonte, Brasil.

Andrea Moreira da Fonseca Boechat, UEM, Maringá, Brasil.

Arthur Villamil Martins, UFMG, Belo Horizonte, Brasil.

Beatriz Malerba Cravo, FGV, São Paulo, Brasil.

Bernardo Macedo, Unicamp, Campinas, 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.

Carolina Saito da Costa, USP, São Paulo, Brasil.

Celso Fernandes Campilongo, USP, São Paulo, Brasil.

Daniel Boson, UniCeuB, Brasília, Brasil.

Daniel Favoreto Rocha, FGV, São Paulo, Brasil.

Dênis Alves Guimarães, UCB, Brasília, Brasil.

Denise Junqueira, NYU Law School, Nova York, EUA.

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

Eduardo Jordão Vieira, FGV, Rio de Janeiro, Brasil.

Eduardo Molan Gaban, PUC, São Paulo, Brasil.

Eduardo Nunes Sousa, UERJ, Rio de Janeiro, Brasil.

Felipe Comarela Milanez, UFOP, Ouro Preto, Brasil.

Fernanda Garibaldi, USP, 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.

Guilherme Teno Castilho Misale, USP, São Paulo, Brasil.

Humbero Cunha dos Santos, USP, São Paulo, Brasil.

Ivo Teixeira Gico Júnior, UniCeuB, Brasília, Brasil.

Juliana Maia Daniel Pinheiro, Sciences Po, Paris, França.

Leonor Cordovil, USP, São Paulo, Brasil.

Lilian Manoela Monteiro Cíntra de Melo, USP, São Paulo, Brasil.

Lucas Campio Pinha, UFRRJ, Rio de Janeiro, Brasil.

Luís Alberto da Costa Araujo, PUC, Belo Horizonte, Brasil.

Luis Henrique Bortolai, UniMETROCAMP, Campinas, São Paulo.

Luis Nagalli, NYU Law School, Nova York, EUA.

Marcelo Calliari, USP, São Paulo, Brasil.

Marcio de Oliveira Júnior, UNB, Brasília, Brasil.

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

Maria Cecília Andreade, Universidade de Coimbra, Coimbra, Portugal.

Maria Fernanda Caporale Madi, Erasmos University, Rotterdam, Holanda.

Mônica Tiemy Fujimoto, UNB, Brasília, Brasil.

Osvaldo Agripino, UFSC, Florianópolis, Brasil.

Ottoni Ferreira Filho de Oliveira, FGV, São Paulo, Brasil.

Paula Forgioni, USP, São Paulo, Brasil.

Paulo Leonardo Casagrande, USP, São Paulo, Brasil.

Pedro Florêncio, IBMEB, Brasília, Brasil.

Priscila Brolio Goncalves, USP, São Paulo, Brasil.

Raphael Chaia, UniDBSCO, Curitiba, Paraná.

Raquel Santana, UFSC, Florianópolis, Brasil.

Renata Oliveira, UFRN, Natal, Brasil.

Sérgio Goldbayn, FGV, São Paulo, Brasil.

Sílvia Fagá de Almeida, FGV, São Paulo, Brasil.

Tainá Leandro, UNB, Brasília, Brasil.

Vicente Bagnoli, Mackenzie, São Paulo, Brasil.

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

Vivian Terng, USP, São Paulo, Brasil.

SUMÁRIO

Apresentação	7
Pandemia e a Cooperação entre Concorrentes: a Excepcionalidade no Direito Concorrencial Brasileiro.	8
A proteção de dados pessoais à luz do Direito Concorrencial: Portabilidade de dados, Infra estruturas essenciais e Open Banking	31
Novas Tecnologias e Concorrência: desigual é desleal? O caso Claro/Topsports/Fox	54
Acordos no Direito da Concorrência	78
Atos de concentração e cartéis nos setores mais protegidos por medidas antidumping	104
Considerações de interesse público no controle de concentrações	123
Definindo sanções ótimas a práticas anticompetitivas e corruptas: a punição a indivíduos por meio de mecanismos alternativos	144
Abuso de posição dominante segundo a jurisprudência do Cade	164
Parâmetros de análise do cartel hub-and-spoke no Direito Brasileiro	177

APRESENTAÇÃO

A Revista de Defesa da Concorrência (RDC) lança seu segundo e último número de 2020. A 16ª edição conta com nove artigos inéditos, de conteúdo relevante e selecionados por pareceristas qualificados.

Neste ano fomos surpreendidos pela pandemia no novo coronavírus. As duas edições da RDC foram publicadas neste cenário de controle da disseminação da doença. Ainda assim, nossas atividades continuaram ininterruptamente e ousamos realizar significativas melhorias. Dentre elas, destacamos a nova identidade visual do periódico, com nova capa e novo leiaute interno.

O projeto envolveu muitas pessoas e contou com apoio de designer especializado que elaborou propostas de capa, as quais foram postas para votação interna no CADE. Apresentamos, nesta edição, a arte escolhida. Objetivamos modernizar a Revista de Defesa da Concorrência, preservando a essência visual mantida nos últimos oito anos. Nessa mesma linha, a nova editoração torna a leitura mais agradável e confortável. Esperamos que apreciem o novo leiaute!

Ainda, neste ano, fizemos intenso trabalho de chamamento de pareceristas e assim nomes ascendentes na área se tornaram colaboradores. O número de estudiosos que avaliaram artigos nesse segundo semestre triplicou, comparativamente ao mesmo período do ano anterior. Buscamos, com essa ação, ampliar nossa base de avaliadores para que tenhamos especialistas nas mais variadas regiões, filiações institucionais e temáticas do antitruste.

Deferimos sincero reconhecimento aos que passaram pela COVID-19 ou perderam entes queridos. Entendemos que a ciência é fundamental para o controle dessa doença e para os demais desenvolvimentos necessários na nossa sociedade. A continuidade dos trabalhos da RDC neste ano não ocorreu sem esforços, mas foi impulsionada pela importância da contribuição à comunidade acadêmica.

Iniciamos esta edição com artigo sobre a pandemia e as excepcionalidades do direito concorrencial na relação entre concorrentes. Em seguida, temos análise da proteção de dados pessoais à luz do direito concorrencial, abordando a portabilidade de dados, infraestruturas essenciais e *open banking*. Também apresentamos trabalho sobre novas tecnologias e concorrência, analisando o caso Claro, Topsports e Fox. O estudo sobre acordos no direito da concorrência estabelece um panorama comparativo sobre os quatro tipos de acordos previstos no CADE. Veiculamos, também, trabalho sobre atos de concentração e cartéis em setores de maior preocupação *antidumping* e outro sobre considerações de interesse público na análise de operações. O penúltimo artigo versa sobre punição de indivíduos por prática anticompetitiva utilizando mecanismos alternativos e o último, sobre a jurisprudência do CADE em casos de abuso de posição dominante.

Desejamos a todos uma boa leitura!

Alexandre Barreto de Souza

Presidente do CADE

Luis Henrique B. Braidó

Editor-chefe da RDC