



direito
eem.

EDUCAÇÃO EXECUTIVA MACKENZIE



CRONOGRAMA DE AULAS

PRÁTICAS E ESTRATÉGIAS EM M&A'S INTERNACIONAIS



150 anos
1870 - 2020





13/10/2021 – Conceitos Gerais

- **Ambiente de investimento latino americano durante os últimos 30 anos ou mais:** constantemente em mudança e dependente do país
 - **Bem-vindo, mas com restrições** – anos 70 e 80
 - **Desestruturação** – anos 80 e início dos anos 90 (histórico de eventos de centralizações e restrições cambiais)
 - **Boas-vindas** – final dos anos 90 e início do milênio
 - **Hoje** – em andamento, tendência em todo o mundo, mas alguns casos difíceis (Venezuela, Argentina); descontentamento político na Argentina, México e outros países)
 - Globalismo x Unilateralismo
 - Investimento Direto x outras formas de Investimento



13/10/2021 – Conceitos Gerais

- **Direito Civil vs. *Common Law***
- **Como os sistemas geralmente funcionam**
- **Conflitos e regras de “convivência”**
- **Influência entre os Sistemas**

- **Peculiaridades do Direito Civil**
 - Aspectos constitucionais e relacionados
 - O sistema do Código Civil
 - Fontes de lei
 - Interpretação da legislação



13/10/2021 – Etapas do Investimento Direto

➤ Planejamento pré-investimento:

- **Restrições a investimento estrangeiro** (histórico e definição)
- **Foco em restrições a setores específicos:**
 - Transporte,
 - Mineração,
 - Telecomunicações e radiofusão,
 - Propriedade de terras rurais,
 - Outras
- **Questões relacionadas a PI** – registro de PI, possibilidade de remeter *royalties* (discussões com o INPI, regras gerais e limitações aplicáveis a direitos relacionados a pedidos de registro e de remessa)



13/10/2021 – Etapas do Investimento Direto – Banco Central

- Controle de câmbio de planejamento do Banco Central:
 - Registro de investimento estrangeiro no Brasil (SISBACEN)
 - Histórico das normas de remessa a partir do Brasil
 - Possibilidade de obter devolução de capital (repatriação), remessa e dividendos
 - Reinvestimento de lucros
 - Outras questões relativas ao mercado de Câmbio



20/10/2021 – Etapas do Investimento Direto

- **Veículos de Investimento: Definição, alternativas e restrições**
- **Investimentos em ativos existentes (“Brownfield”) ou constituição de nova entidade (“Greenfield”)**
 - Vantagens x Riscos
- **Planejamento Fiscal**
 - Estruturas frequentemente usadas
 - Riscos e Discussões Judiciais
 - Exemplos

20/10/2021 – Etapas do Investimento Direto

➤ Forma de entidade:

- Diferenças entre veículos principais (S.A. vs. Limitada) – vantagens e desvantagens de cada veículo
- Questões sobre governança e controle corporativo
- Planejamento para a organização dado a exigência de administrador local e necessidade de localidade física para obtenção das licenças comerciais; limitações aos escritórios de advocacia que fazem isso
- Efeitos fiscais no exterior para as diferentes formas de entidades

DOCS: - Contrato Social (Doc. 1)
- Estatuto Social (Doc. 2)

20/10/2021 – Etapas do Investimento Direto

➤ Planejamento pré-investimento:

- **Determinar a lei de regência e a forma de resolução de conflitos** – será um problema, então, resolva isso antes
 - Questões relacionadas ao uso dos tribunais brasileiros – vantagens e desvantagens
 - Possibilidade de utilizar a arbitragem
 - Qual lei de regência escolher
 - Vencendo a batalha e perdendo a guerra – com os tribunais dos EU, dificuldades práticas em conseguir executar as sentenças
 - Exequibilidade de sentenças arbitrais
 - Quais normas de arbitragem utilizar – alternativas
 - Uso de contratos em dois idiomas e qual o idioma terá efeito vinculativo
 - Exemplos de idioma dos contratos

20/10/2021 – Etapas do Investimento Direto

➤ Planejamento pré-investimento:

- **Determinar a lei de regência e a forma de resolução de conflitos**
- **Arbitragem**
 - Arbitragem no Brasil
 - Quais normas de arbitragem utilizar – alternativas

Outras Questões

- Uso de contratos em dois idiomas e qual idioma terá efeito vinculativo
- Exemplos de idioma dos contratos
DOCS: - Cláusula Arbitral (Doc. 3)
- Exemplos de Contratos Bi-Colunados (Doc. 4)



27/10/2021 – Etapas do Investimento Direto - NDA

➤ **Acordos iniciais pré-contrato:**

- **Acordos de Confidencialidade** – “*Non-Disclosure Agreements* – NDAs” questões locais relacionadas
- O que constitui informações confidenciais?
 - Somente escritas ou orais
 - Exceções para domínio público e ordens judiciais
- Por quanto tempo? / Processo para identificar se a informação é confidencial / Quem fica vinculado? / Quem deve assinar?
- Disposições de não contratação – quem está coberto, por quanto tempo, elas violam direitos constitucionais? / Sanções
- Questões gerais sobre exequibilidade
- DOCS: - Acordo de Confidencialidade (Doc. 5)



27/10/2021 – Etapas do Investimento Direto - LOI

- **Carta de Intenção (“*Letter of Intent*” LOI / “*Memorandum of Understanding*” MOU):**
 - Vinculativa ou não vinculativa (“*binding/non-binding*”) / De natureza exclusiva, mútua ou unilateral / Prazo e limites
 - Descrição dos termos contratuais, especialmente condições para obrigações de acordo vinculativo
 - Especificação de direitos e obrigações a respeito de *due diligence* / Limitações re. Informações entregues durante o *due diligence*
 - Direitos das partes de rescindir e direitos pós-rescisão
 - Custas, se o processo falhar ou terminar, inclusive direito de apresentar reclamações contra o outro lado por ato de má fé
 - DOCS: - Carta de Intenções (LOI) (Doc. 6)
 - Memorando de Entendimentos (MOU) (Doc. 7)



27/10/2021 – *Due Diligence*

➤ ***Due diligence:***

- *Due Diligence* Jurídica (DD): objetivos, características, desafios
- Histórico (DD física e DD virtual)
- Confidencialidade
- Outras questões sobre DD

➤ **Diferenças em tópicos relevantes da *due diligence* entre jurisdições sujeitas ao direito civil e aquelas sujeitas à *Common Law***

- Conceito de certificados, licenças, distribuidores etc., os quais não são necessariamente utilizados ou estão disponíveis nos Estados Unidos
- Ausência de tipos claros de sistema UCC (Código Comercial Uniforme), o que significa que gravames são mais difíceis de identificar
- Outras diferenças

27/10/2021 – *Due Diligence* (cont.)

➤ **Coordenação com *due diligence* financeira**

- Importância de demonstrações financeiras auditadas e ausência de exigências de auditorias, do ponto de vista legal, para certas entidades
- Sobreposição e alocação de responsabilidades entre contadores e advogados – exemplos nas áreas fiscal e trabalhista

➤ **Divisão de Responsabilidades em um processo de DD**

- DD Jurídica
- DD Financeira
- DD Contábil
- DD Ambiental
- DD *Compliance* (FCPA, etc.)

DOCS: - Lista de *Due Diligence* (Doc. 8)

03/11/2021 – *Due Diligence*

- **Áreas de maior preocupação em *due diligence* na América Latina**
 - Questões tributárias (tributos diretos e indiretos, problemas de *compliance*, atualmente com foco principal em impostos de valor agregado - VAT)
 - Questões trabalhistas (classificação de empregados ou prestadores de serviços, outras reclamações trabalhistas)
 - Questões ambientais (ausência de normas e padrões brasileiros e necessidade de valer-se das regras da Holanda ou dos Estados Unidos)
 - Possíveis implicações de normas emanadas da OFAC, SOX e FCPA sobre práticas de gestão de empresas-alvo

- **Outras questões relevantes em processos de DD**

DOCS: - Relatório de Due Diligence (Doc. 9)
- Lista de “Main Issues” (Doc. 10)

10/11/2021 – Etapas do Investimento Direto

- **Como tratar os resultados da *due diligence*:**
- **Preços x Indenização**
- **Outros pontos relativos aos resultados da *due diligence*:**
 - diferenças entre contratos de caução norte-americanos e estrangeiros e ausência de normas no âmbito da Common Law
 - limitações de controle cambial na detenção de fundos no exterior
 - contratos de caução padrão ▪ questões relativas a controle sobre investimentos e prazo para indenização e caução, além de alocação de custos
 - obrigações de garantia sem caução – cartas de crédito, garantias reais e pessoais etc.
 - execução de garantias no Brasil



10/11/2021 – Contratos Principais

➤ Foco na aquisição de 100% da companhia:

- **Aquisição de Ativos ou Ações**
 - considerações sobre a responsabilidade do sucessor (discutir normas locais e diferenças entre as alternativas)
 - diferenças fiscais e amortização do preço de aquisição excedente – planejamento tributário
- **Considerações e processo relativo à defesa da concorrência:**
 - Procedimentos e considerações do CADE
- **Descrição específica de um contrato de aquisição real, incluindo questões sobre responsabilidades, garantias e avenças**
- **Indenização**
- **“Non-Compete” de vendedores (aplicabilidade; enforceability; restrições)**

10/11/2021 – Material *Adverse Change* (MAC Clauses)

➤ MAC Clauses

▪ Aquisição de Ativos ou Ações

- Definição
- Alternativas
- Aplicabilidade
- Restrições legais
- Doutrina
- Jurisprudência recente
- MAC Em Tempos do Coronavírus

DOCS: - Exemplos de MAC Clauses (Doc. 11)
- Casos relevantes recentes (Doc. 12)



17/11/2021 – Contratos de Compra e Venda (*Purchase Agreements*)

- **Contrato de Compra e Venda de Ações (*Shares Purchase Agreement – SPA*)**
- **Contrato de Compra e Venda de Ativos (*Asset Purchase Agreement – APA*)**
- **Contrato de Compra e Venda de Quotas (*Quotas Purchase Agreement – QPA*)**
 - **Aquisição de Ativos ou Ações**
 - Principais Cláusulas
 - Principais questões relevantes

DOCS: - SPA (Doc. 13)
- QPA (Doc. 14)
- APA (Doc. 15)



17/11/2021 – Outros Contratos e Questões relevantes em Operações de M&A

➤ Questões pós-fechamento

- Controles de câmbio
- Indenização
- Resolução de conflito
- Ajustes de preço

17/11/2021 – Outras Questões relevantes em Operações de M&A

➤ **Garantias às obrigações e responsabilidades nas operações de M&A:**

- Contratos de *Escrow*
- *Hold Back*
- Fianças Bancárias
- outros

➤ **Earn Out:**

- Definição e características
- Alternativas e fórmulas
- Questões Trabalhistas

DOCS: - *Escrow Agreement* (Doc. 16)

24/11/2021 – *Joint Ventures (JVs)*

➤ *Joint Venture:*

- **Definição e principais características**
- **Formas de Contribuição de Capital:**
 - Ativos Tangíveis x Intangíveis
 - Aumento de Capital
 - *Intercompany Loans*
 - Implicações Regulatórias
 - Registro no Banco Central
- **Administração local**
- **Contratos Acessórios**
- **Questões de Controle**
- ***Deadlock***
 - Mecanismos de Resolução
 - Questões Práticas

DOCS: - *Joint Venture Agreement* (Doc. 17)



24/11/2021 – *Joint Ventures (JVs) (cont.)*

➤ *Joint Venture:*

▪ **Exit Strategies**

- *Put/Call; Drag and Tag Along*
- *Shotgun*

▪ **Direito de Preferência**

▪ **Regras de “*Valuation*” / Mecanismos**

▪ **Regras de “*Non Competition*”**

▪ **Indenização**

➤ **Questões práticas sobre JVs:**

▪ **Administração local**

▪ ***Blocking***

▪ **Transferência de tecnologia**

▪ **Questões Societárias**

DOCS: - Estatuto Social (Doc. 18)
 - Acordo de Acionistas (Doc. 19)

01/12/2021 – Outras Alternativas e Questões Relevantes

➤ Fundos de *Private Equity*:

- Definição e características
- Espécies
- Questões aplicáveis aos investimentos de Fundos de *Private Equity*
- Administradores / Gestores
- Responsabilidades

DOCS: - Regulamento do Fundo (Doc. 20)
 - Acordo de Quotistas (Doc. 21)

01/12/2021 – Outras Contratos e Questões

- **Lei Americana de 1977 contra corrupção no estrangeiro (FCPA)**
 - Definição de “corrupção”
 - Objetivos da Lei
 - Aplicabilidade

- **Lei Anticorrupção Brasileira (*Clean Company Act*):**
 - A Lei nº 12.846/2013 adota princípios estabelecidos em legislações modernas e em convenções internacionais para combater a corrupção
 - A lei penal não é suficiente para evitar a corrupção
 - Dificuldades para alcançar os ativos de corporações que acabam se beneficiando de atos de corrupção
 - Necessário impor às empresas papel ativo no combate à corrupção

01/12/2021 – Cenário do Investimento Externo no Brasil e Comentários Finais

➤ **Cenário do Investimento Externo no Brasil**

- Cenário Atual
- Reformas estruturais
- Perspectivas

➤ **Comentários Finais**

- Papel do advogado
- Importância de conhecer, reconhecer e respeitar culturas
- Fechamento