

注册会计师  
经济法  
冲刺班

授课教师：章珩

第四编 经济法律制度

第十一章 反垄断法律制度

第十一章 反垄断法律制度

专题一 反垄断法律制度概述

专题一	要点	考试频率
反垄断法律制度概述	反垄断法的适用范围	★
	相关市场界定	★★
	反垄断法实施机制	★★★

第十一章 反垄断法律制度

知识点一 反垄断法的适用范围

1. 《反垄断法》适用的地域范围；我国采用“属地原则+效果原则”。

(1) 属地原则	中国境内经济活动中的垄断行为，适用《反垄断法》 提示：这里所称“境内”，不含我国港、澳、台地区
(2) 效果原则	中国境外的垄断行为，对境内市场竞争产生排除、限制影响的，也适用《反垄断法》

第十一章 反垄断法律制度

2. 《反垄断法》适用的主体和行为类型（3+1）

(1) 经营者（行业协会）	①经营者达成垄断协议（行业协会：价格联盟之类的垄断行为）； ②滥用市场支配地位； ③具有或者可能具有排除、限制竞争效果的经营者集中。
(2) 行政主体	行政机关和法律、法规授权的组织滥用行政权力排除、限制竞争行为

第十一章 反垄断法律制度

3. 反垄断法适用除外

(1) 知识产权的正当行使。

(2) 农业生产中的联合或者协同行为。

(3) 对于铁路、石油、电信、电网、烟草等重点行业，国家通过立法赋予其垄断性经营权。

提示：国有垄断企业从事垄断协议、滥用市场支配地位行为，或者从事可能排除、限制竞争的经营者集中行为，同样适用《反垄断法》。

第十一章 反垄断法律制度

知识点二 相关市场界定

(一) 相关市场的概念与维度

1. 相关市场：指经营者在一定时期内就特定商品或者服务（统称商品）进行竞争的商品范围和地域范围。

2. 相关市场界定中的商品、地域和时间维度，分别称为：相关商品市场、相关地域市场和相关时间市场。

第十一章 反垄断法律制度

(二) 界定相关市场的分析视角：包括需求替代和供给替代两个视角，其中需求替代为主要分析视角。

1. 界定相关商品市场：

需求角度	①需求者因商品价格或其他竞争因素变化，转向或考虑转向购买其他商品的证据。 ②商品的外形、特性、质量和技术特点等总体特征和用途。 ③商品之间的价格差异。 ④商品的销售渠道。 ⑤其他重要因素。如消费者的偏好等。
供给角度	①经营者的生产流程和工艺；②转产的难易程度；③转产需要的时间；④转产的额外费用和 risk；⑤转产后所提供商品的市场竞争力；⑥营销渠道。

第十一章 反垄断法律制度

2. 界定相关地域市场

需求角度	①需求者因商品价格或者其他竞争因素变化，转向或考虑转向其他地域购买商品的证据。 ②商品的运输成本和运输特征。 ③多数需求者选择商品的实际区域和主要经营者商品的销售分布。 ④地区间的贸易壁垒。 ⑤其他：如特定区域需求者偏好；商品运进和运出该地域的数量。
供给角度	其他地域的经营者供应相关商品的即时性和可行性：如将订单转向其他地域经营者的转换成本等。

第十一章 反垄断法律制度

3. 相关时间市场：

当商品的生产周期、使用期限、季节性、流行时尚性或知识产权保护期限等已构成商品不可忽视的特征时，界定相关市场还应考虑时间性。

第十一章 反垄断法律制度

知识点三 反垄断法实施机制

(一) 反垄断法的法律责任

行政责任	主要包括：责令停止违法行为、没收违法所得、罚款、限期恢复原状等形式。
------	------------------------------------

民事责任	(1) 因经营者的滥用市场支配地位行为而受损； (2) 因垄断协议当事人一方对违反垄断协议的他方实施处罚，给其造成损失； (3) 因垄断协议无效，一方当事人向另一方当事人主张返还对价，恢复原状； (4) 因垄断协议无效，消费者向实施垄断协议的经营者主张返还多付价款。
刑事责任	我国《反垄断法》未对垄断行为规定刑事责任。 (1) 《招标投标法》及《刑法》均对情节严重的串通招投标行为规定了刑事责任。 (2) 《反垄断法》对阻碍、拒绝反垄断执法机构审查、调查行为以及反垄断执法机构工作人员滥用职权、玩忽职守、徇私舞弊或者泄露执法过程中知悉的商业秘密两种情形规定了刑事责任。

## 第十一章 反垄断法律制度

### (二) 反垄断行政执法

#### 1. 双层制模式

国务院反垄断执法机构负责反垄断法的行政执法；

在其之上还设反垄断委员会，负责组织、协调、指导反垄断工作。

## 第十一章 反垄断法律制度

### 2. 多元反垄断执法机构

(1) 国家工商局：负责垄断协议、滥用市场支配地位以及滥用行政权力排除、限制竞争方面的反垄断执法工作，价格垄断行为除外。

(2) 国家发改委：负责依法查处价格垄断行为。

(3) 商务部：负责经营者集中行为的反垄断审查工作。

## 第十一章 反垄断法律制度

### 3. 反垄断调查措施

(1) 进入被调查的经营者的营业场所或者其他有关场所进行检查；

(2) 询问被调查的经营者、利害关系人或者其他有关单位或者个人，要求其说明有关情况；

(3) 查阅、复制被调查的经营者、利害关系人或者其他有关单位或者个人的有关单证、协议、会计账簿、业务函电、电子数据等文件、资料；

(4) 查封、扣押相关证据；

(5) 查询经营者的银行账户。

## 第十一章 反垄断法律制度

4. 经营者的承诺：对反垄断执法机构调查的涉嫌垄断行为，被调查的经营者承诺在反垄断执法机构认可的期限内采取具体措施消除该行为后果的，反垄断执法机构可以决定中止调查。

(1) 经营者履行承诺的，反垄断执法机构可以决定终止调查。

## 第十一章 反垄断法律制度

(2) 有下列情形之一的，反垄断执法机构应当恢复调查：

①经营者未履行承诺的；

②作出中止调查决定所依据的事实发生重大变化的；

③中止调查的决定是基于经营者提供的不完整或者不真实的信息作出的。

## 第十一章 反垄断法律制度

### (三) 反垄断民事诉讼

1. 原告资格

- (1) 因垄断行为受到损失而引起的诉讼；
- (2) 因合同内容、行业协会的章程等违反《反垄断法》而发生争议引起的诉讼。

第十一章 反垄断法律制度

2. 民事诉讼与行政执法的关系

原告直接向人民法院提起民事诉讼，或者在反垄断执法机构认定构成垄断行为的处理决定发生法律效力后向人民法院提起民事诉讼，并符合法律规定的其他受理条件的，人民法院应当受理。

解释：人民法院受理垄断民事纠纷案件，是不以执法机构已对相关垄断行为进行了查处为条件的。

第十一章 反垄断法律制度

3. 专家在诉讼中的作用

专家出庭	(1) 产生：原被告双方都有权向人民法院申请专家出庭； (2) 作用：只能作为法官判案的参考依据，不属于证据类型之一。
专家报告	(1) 产生：经法院同意，双方可以协商确定；协商不成的，由人民法院指定。 (2) 作用：当事人可向法院申请委托专业机构或专业人员就案件的专门性问题作出市场调查或者经济分析报告，专家报告视为鉴定意见，为证据类型之一。

第十一章 反垄断法律制度

4. 诉讼时效

- (1) 起算：从原告知道或者应当知道权益受侵害之日起计算。
- (2) 中断：原告向反垄断执法机构举报被诉垄断行为，诉讼时效从举报之日起中断。
- (3) 持续性垄断行为：起诉时被诉垄断行为已经持续超过 2 年，被告提出诉讼时效抗辩的，损害赔偿应当自原告向人民法院起诉之日起向前推算 2 年计算。

第十一章 反垄断法律制度

专题二 垄断行为

知识点概要

专题二	要点	考试频率
垄断行为	垄断协议规制制度	★★★
	滥用市场支配地位规制制度	★★
	经营者集中反垄断审查制度	★★★
	滥用行政权力排除、限制竞争规制制度	★★

第十一章 反垄断法律制度

知识点一 垄断协议规制制度

(一) 横向垄断协议规制制度

- 1. 固定或者变更商品价格（价格卡特尔）；
- 2. 限制商品的生产数量或者销售数量；

提示：限制数量的垄断协议包括限制商品生产数量和限制商品销售数量两种形式。

- 3. 分割销售市场或者原材料采购市场；
- 4. 限制购买新技术、新设备或者限制开发新技术、新产品；
- 5. 联合抵制交易。

第十一章 反垄断法律制度

(二) 纵向垄断协议规制制度

- 1. 固定向第三人转售商品的价格；
- 2. 限定向第三人转售商品的最低价格。

第十一章 反垄断法律制度

(三) 垄断协议可被《反垄断法》豁免的条件

- 1. 为改进技术、研究开发新产品的；
- 2. 为提高产品质量、降低成本、增进效率，统一产品规格、标准或者实行专业化分工的；
- 3. 为提高中小经营者经营效率，增强中小经营者竞争力的；
- 4. 为实现节约能源、保护环境、救灾救助等社会公共利益的；

第十一章 反垄断法律制度

- 5. 因经济不景气，为缓解销售量严重下降或者生产明显过剩的；
- 6. 为保障对外贸易和对外经济合作中的正当利益的。

提示:除上述第 6 项外:经营者同时还应当证明所达成的协议不会严重限制相关市场的竞争，并且能够使消费者分享由此产生的利益。

第十一章 反垄断法律制度

(四) 对行业协会组织达成和实施垄断协议的规制 (P487)

- 1. 禁止行业协会组织本行业的经营者订立或实施反垄断法所禁止的垄断协议。

第十一章 反垄断法律制度

- 2. 根据《工商行政管理机关禁止垄断协议行为的规定》，法律禁止的行业协会组织本行业经营者从事垄断协议的行为具体包括：

- (1) 制定、发布含有排除、限制竞争内容的行业协会章程、规则、决定、通知、标准等；
- (2) 召集、组织或者推动本行业的经营者达成含有排除、限制竞争内容的协议、决议、纪要、备忘录等。

第十一章 反垄断法律制度

知识点二 滥用市场支配地位规制制度

(一) 市场支配地位的认定

判定因素	(1) 经营者在相关市场的市场份额，以及相关市场的竞争状况； (2) 经营者控制销售市场或者原材料采购市场的能力； (3) 经营者的财力和技术条件； (4) 其他经营者对该经营者在交易上的依赖程度； (5) 其他经营者进入相关市场的难易程度。
推定标准	(1) 一个经营者在相关市场的市场份额达到 1/2 的； (2) 两个经营者在相关市场的市场份额合计达到 2/3 的； (3) 三个经营者在相关市场的市场份额合计达到 3/4 的。 <b>【提示 1】</b> 对于多个经营者被推定为共同占有市场支配地位时，其中有的经营者市场份额不足 10%的，不应当推定该经营者具有市场支配地位。 <b>【提示 2】</b> 市场份额不是认定市场支配地位的唯一和绝对的标准，被推定具有市场支

	配地位的经营者，如有证据证明不具有市场支配地位的，不应当认定其具有市场支配地位。

# 第十一章 反垄断法律制度

## （二）禁止滥用市场支配地位行为

1. 以不公平的高价销售商品或者以不公平的低价购买商品；
2. 没有正当理由，以低于成本的价格销售商品；
3. 没有正当理由，拒绝与交易相对人进行交易；
4. 没有正当理由，限定交易相对人只能与其进行交易或者只能与其指定的经营者进行交易；
5. 没有正当理由搭售商品，或者在交易时附加其他不合理的交易条件；

# 第十一章 反垄断法律制度

6. 没有正当理由，对条件相同的交易相对人在交易价格等交易条件上实行差别待遇；

## 7. 行使知识产权滥用市场支配地位行为

专属性的滥用市场支配地位行为主要包括：

### （1）拒绝许可

# 第十一章 反垄断法律制度

## （2）附加不合理限制条件

- ①要求交易相对人将其改进的技术进行独占性的回授；
- ②禁止交易相对人对其知识产权的有效性提出质疑；
- ③限制交易相对人在许可协议期限届满后，在不侵犯知识产权的情况下利用竞争性的商品或者技术；
- ④对保护期已经届满或者被认定无效的知识产权继续行使权利。

# 第十一章 反垄断法律制度

## （3）专利联营中的滥用行为

- ①限制联营成员在联营之外作为独立许可人许可专利；
- ②限制联营成员或者被许可人独立或者与第三方联合研发与联营专利相竞争的技术；
- ③强迫被许可人将其改进或者研发的技术独占性地回授给专利联营管理组织或者联营成员；
- ④禁止被许可人质疑联营专利的有效性；
- ⑤对条件相同的联营成员或者同一相关市场的被许可人在交易条件上实行差别待遇。

# 第十一章 反垄断法律制度

## （4）标准必要专利滥用行为

提示：正当理由

低于成本的价格销售	①降价处理鲜活、季节性、有效期限即将到期的商品和积压商品的； ②因清偿债务、转产、歇业降价销售； ③为推广新产品进行促销
拒绝交易	①相对人有严重的不良信用记录； ②能以合理的价格向其他经营者购买同种商品
强制交易	①为了保证产品质量； ②为了维护品牌形象； ③显著降低成本
差别待遇	①回应竞争对手的低价竞争；

	②成本抗辩
--	-------

第十一章 反垄断法律制度

知识点三 经营者集中反垄断审查制度

（一）经营者集中的概念

1. 定义：指经营者之间通过合并、取得股份或者资产、委托经营或联营以及人事兼任等方式形成的控制与被控制状态。

第十一章 反垄断法律制度

2. 情形：

- （1）合并：分为吸收合并和新设合并；
- （2）通过取得股权或者资产的方式取得对其他经营者的控制权；
- （3）通过合同等方式取得对其他经营者的控制权或能对其他经营者施加决定性影响。

第十一章 反垄断法律制度

（二）经营者集中申报

1. 应当事先向商务部申报，未申报的不得实施集中：

	所有经营者营业额合计	至少两个经营者营业额
标准一	上一会计年度全球范围内超过 100 亿元	上一会计年度在“中国境内”的营业额均超过 4 亿元
标准二	上一会计年度在中国境内超过 20 亿元	

第十一章 反垄断法律制度

2. 申报豁免：

- （1）参与集中的一个经营者拥有其他每个经营者 50%以上有表决权的股份或者资产的；
- （2）参与集中的每个经营者 50%以上有表决权的股份或者资产被同一个未参与集中的经营者拥有的。

第十一章 反垄断法律制度

（三）经营者集中审查程序

1. 两阶段审查：

初步审查	收到经营者提交的符合规定的文件、资料之日起 30 日内，作出是否实施进一步审查的决定（不得延长）。	（1）审查期间，经营者不得实施集中。 （2）逾期未作出决定的，经营者可以实施集中。
第二阶段审查	作出实施进一步审查决定之日起 90 日内完毕。①经营者同意；②提交的文件不准确；③申报后的情况发生重大变化，可以最长延长 60 日。	

第十一章 反垄断法律制度

2. 简易程序：

(1) 简易案件的情形:

- ①在同一相关市场, 所有参与集中的经营者所占的市场份额之和小于 15%;
- ②存在上下游关系的参与集中的经营者, 在上下游市场所占的份额均小于 25%;
- ③不在同一相关市场、也不存在上下游关系的参与集中的经营者, 在与交易有关的每个市场所占的份额均小于 25%;

## 第十一章 反垄断法律制度

- ④参与集中的经营者在中国境外设立合营企业, 合营企业不在中国境内从事经济活动;
- ⑤参与集中的经营者收购境外企业股权或资产的, 该境外企业不在中国境内从事经济活动;
- ⑥由两个以上经营者共同控制的合营企业, 通过集中被其中一个或一个以上经营者控制。

## 第十一章 反垄断法律制度

(2) 虽符合上述条件, 但下列情形不视为简易案件:

- ①由两个以上经营者共同控制的合营企业, 通过集中被其中的一个经营者控制, 该经营者与合营企业属于同一相关市场的竞争者;
- ②经营者集中涉及的相关市场难以界定;
- ③经营者集中对市场进入、技术进步可能产生不利影响;
- ④经营者集中对消费者和其他有关经营者可能产生不利影响;
- ⑤经营者集中对国民经济发展可能产生不利影响。

## 第十一章 反垄断法律制度

(四) 经营者集中审查的实体标准

- 1. 一般标准: 具有或者可能具有排除、限制竞争效果。
- 2. 对经营者集中竞争影响的评估
  - (1) 参与集中的经营者在相关市场的市场份额及其对市场的控制力;
  - (2) 相关市场的市场集中度;
  - (3) 经营者集中对市场进入、技术进步的影响;
  - (4) 经营者集中对消费者和其他有关经营者的影响;

## 第十一章 反垄断法律制度

- (5) 经营者集中对国民经济发展的影响;
- (6) 国务院反垄断执法机构认为应当考虑的影响市场竞争的其他因素。

## 第十一章 反垄断法律制度

(五) 业务剥离的实施

- 1. 方式: 自行剥离和受托剥离。
- 2. 剥离业务的买方资格:
  - (1) 独立于参与集中的经营者;
  - (2) 拥有必要的资源、能力并有意愿使用剥离业务参与市场竞争;
  - (3) 取得其他监管机构的批准;
  - (4) 不得向参与集中的经营者融资购买剥离业务;
  - (5) 商务部根据具体案件情况提出的其他要求。

## 第十一章 反垄断法律制度

- 3. 剥离受托人和监督受托人 (为可以为自然人、法人或其他组织)

(1) 选任: 剥离义务人应在商务部作出审查决定之日起 15 日内向商务部提交监督受托人人选, 在进入受托剥离阶段 30 日前向商务部提交剥离受托人人选 (为可以为自然人、法人或



其他组织)。

(2) 报酬的支付：剥离义务人应负责支付监督受托人和剥离受托人报酬。

## 第十一章 反垄断法律制度

(3) 监督受托人和剥离受托人的资格：

①独立于剥离义务人和剥离业务的买方；

②具有履行受托人职责的专业团队，团队成员应当具有对限制性条件进行监督所需的专业知识、技能及相关经验；

③提出可行的工作方案；

④对买方人选确定过程的监督。

【提示】剥离受托人，是指受申报方委托并经商务部同意，在受托剥离阶段负责出售剥离业务的自然人、法人或其他组织。

## 第十一章 反垄断法律制度

### 4. 剥离完成前剥离义务人的义务

(1) 保持剥离业务与其保留的业务之间相互独立，并采取一切必要措施以最符合剥离业务发展的方式进行管理；

(2) 不得实施任何可能对剥离业务有不利影响的行为，包括聘用被剥离业务的关键员工，获得剥离业务的商业秘密等；

(3) 指定专门的管理人，负责管理剥离业务；

## 第十一章 反垄断法律制度

(4) 确保潜在买方能够以公平合理的方式获得有关剥离业务的充分信息，评估剥离业务的商业价值和发展潜力；

(5) 根据买方的要求向其提供必要的支持和便利，确保剥离业务的顺利交接和稳定经营；

(6) 向买方及时移交剥离业务并履行相关法律程序；

(7) 剥离义务人应当及时向商务部报告。

## 第十一章 反垄断法律制度

### 知识点四 滥用行政权力排除、限制竞争规制制度

(一) 反垄断法禁止的滥用行政权力排除、限制竞争行为

#### 1. 强制交易

禁止行政机关和法律、法规授权的具有管理公共事务职能的组织：以明确要求、暗示或者拒绝、拖延行政许可以及重复检查等方式限定或者变相限定单位或者个人经营、购买、使用其指定的经营者提供的商品或者限定他人正常的经营活动。

## 第十一章 反垄断法律制度

#### 2. 地区封锁

(1) 对外地商品设定歧视性收费项目、实行歧视性收费标准，或者规定歧视性价格；

(2) 对外地商品规定与本地同类商品不同的技术要求、检验标准，或者对外地商品采取重复检验、重复认证等歧视性技术措施，限制外地商品进入本地市场；

(3) 采取专门针对外地商品的行政许可，或者对外地商品实施行政许可时采取不同的许可条件、程序、期限等，阻碍、限制外地商品进入本地市场；

## 第十一章 反垄断法律制度

(4) 设置关卡或者采取其他手段，阻碍外地商品进入或者本地商品运出；

(5) 妨碍商品在地区之间自由流通的其他行为。

第十一章 反垄断法律制度

3. 行政机关和法律、法规授权的具有管理公共事务职能的组织不得滥用行政权力，以设定歧视性资质要求、评审标准或者不依法发布信息等方式，排斥或者限制外地经营者参加本地的招标投标活动。

4. 行政机关和法律、法规授权的具有管理公共事务职能的组织不得滥用行政权力，采取与本地经营者不平等待遇等方式，排斥或者限制外地经营者在本地投资或者设立分支机构。

第十一章 反垄断法律制度

5. 行政机关和法律、法规授权的具有管理公共事务职能的组织不得滥用行政权力，强制经营者从事法律规定的垄断行为。

6. 禁止抽象的行政垄断行为

行政机关不得滥用行政权力，制定含有排除、限制竞争内容的规定。

第十一章 反垄断法律制度

(二) 公平竞争审查制度

1. 公平竞争审查的对象和方式

(1) 审查对象	①行政机关和法律、法规授权的具有管理公共事务职能的组织制定涉及市场主体经济活动的规章、规范性文件和其他政策措施； ②行政法规和国务院制定的其他政策措施； ③地方立法机关制定的地方性法规。
(2) 审查方式	采取事前自我审查的方式。

第十一章 反垄断法律制度

2. 公平竞争审查标准

(1) 市场准入和退出标准。

(2) 商品和要素自由流动标准。

(3) 影响生产经营成本标准。

(4) 影响生产经营行为标准。

第十一章 反垄断法律制度

3. 例外规定

属于下列情形的政策措施，如果具有排除和限制竞争的效果，在符合规定的情况下可以实施：

(1) 维护国家经济安全、文化安全或者涉及国防建设的；

(2) 为实现扶贫开发、救灾救助等社会保障目的的；

(3) 为实现节约能源资源、保护生态环境等社会公共利益的；

(4) 法律、行政法规规定的其他情形。

第十一章 反垄断法律制度

(三) 法律责任

行政机关和法律、法规授权的具有管理公共事务职能的组织滥用行政权力，实施排除、限制竞争行为的，由上级机关责令改正；对直接负责的主管人员和其他直接责任人员依法给予处分。

反垄断执法机构可以向有关上级机关提出依法处理的建议。