

注册会计师
经济法
精讲班

授课教师：章珩

第十一章 反垄断法律制度

本章考情分析

在最近 3 年的考试中，本章的平均分值为 4 分，2018 年的分值为 4 分，题型全部为客观题。

本章分为五个单元，共计 18 个考点。大多数考点需要准确理解，少数考点需要死记硬背，复习难度不大。复习本章需要 5 个小时左右。

2019 年教材对本章内容未进行调整。

本章考情分析

最近 3 年题型题量分析表

题型	2016 年	2017 年	2018 年
单选题	1 题 1 分	1 题 1 分	1 题 1 分
多选题	2 题 3 分	2 题 3 分	2 题 3 分
合计	4 分	4 分	4 分

本章基本结构框架

⇒ 反垄断法律制度概述

⇒ 垄断协议

⇒ 滥用市场支配地位

⇒ 经营者集中

⇒ 行政垄断

第 1 节 反垄断法律制度概述

● 《反垄断法》的适用范围

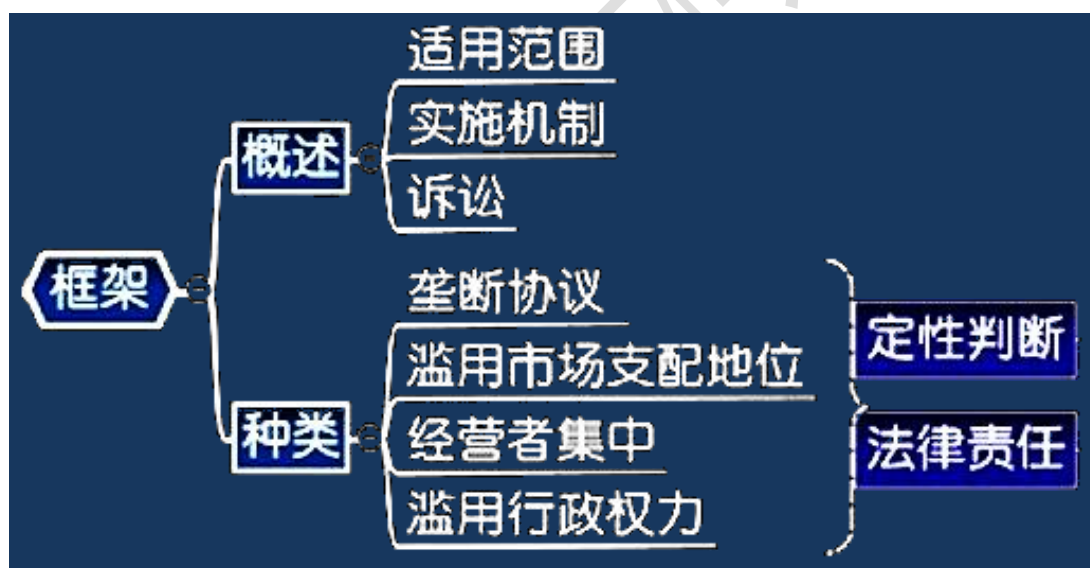
● 《反垄断法》的实施机制

● 反垄断民事诉讼

● 相关市场界定

第1节 反垄断法律制度概述

本章脉络：



第1节 反垄断法律制度概述

一、《反垄断法》的适用范围（★★★）（2016年多选题、2017年多选题）

1. 《反垄断法》适用的地域范围

（1）境内经济活动中的垄断行为，适用《反垄断法》；

（2）境外的垄断行为，对境内市场竞争产生排除、限制影响的，适用《反垄断法》。

【解释】对于《反垄断法》适用的地域范围，我国采用了“属地原则+效果原则”。

第1节 反垄断法律制度概述

【例题·多选题】下列关于《反垄断法》适用范围的表述中，正确的有（ ）。（2017年）

- A. 只要垄断行为发生在境内，无论该行为是否对境内市场竞争产生排除、限制影响，均应适用《反垄断法》
- B. 只要行为人是我国公民或者境内企业，无论该行为是否发生在境内，均应适用《反垄断法》

- C. 只要行为人是我国公民或者境内企业，无论该行为是否对境内市场竞争产生排除、限制影响，均应适用《反垄断法》
- D. 只要垄断行为对境内市场竞争产生排除、限制影响，无论该行为是否发生在境内，均应适用《反垄断法》

第1节 反垄断法律制度概述

【答案】AD

【解析】(1) 选项 A：只要垄断行为发生在境内，肯定适用中国的《反垄断法》，这就是属地原则；(2) 选项 D：对于发生在境外但对境内市场竞争产生排除、限制影响的，照样适用中国的《反垄断法》，这就是效果原则；(3) 选项 BC：如果境内甲公司和境内乙公司在美国达成垄断协议，但对境内市场竞争没有任何影响，当然不适用中国的《反垄断法》。

第1节 反垄断法律制度概述

2. 《反垄断法》适用的主体和行为

(1) 经营者

- ①经营者达成垄断协议；
- ②经营者滥用市场支配地位；
- ③具有或者可能具有排除、限制竞争效果的经营者集中。

(2) 行业协会参与的垄断行为

(3) 滥用行政权力排除、限制竞争行为

第1节 反垄断法律制度概述

3. 《反垄断法》的适用除外

(1) 知识产权的正当行使

经营者依法行使知识产权的行为，不适用《反垄断法》；但是经营者滥用知识产权，排除、限制竞争的行为，不可排除《反垄断法》的适用。

(2) 农业生产中的联合或者协同行为

《反垄断法》对农业生产者及农村经济组织在农产品生产、加工、销售、运输、储存等经营活动中实施的联合或者协同行为排除适用。

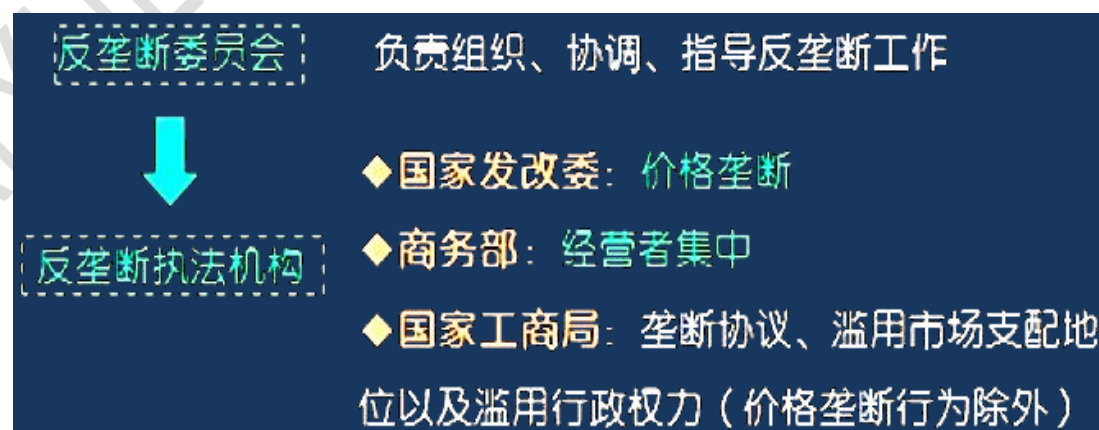
第1节 反垄断法律制度概述

4. 国有垄断企业

对于铁路、石油、电信、电网、烟草等重点行业，国家通过立法赋予国有企业以垄断性经营权，但是如果这些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，同样应受《反垄断法》的限制。

第1节 反垄断法律制度概述

二、《反垄断法》的实施机制 (★★★)



第1节 反垄断法律制度概述

1. 反垄断法律责任（2012 年多选题、2015 年单选题）

（1）行政责任

《反垄断法》规定的行政责任主要包括：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。

（2）民事责任

民事责任主要包括停止侵害、赔偿损失等。

第1节 反垄断法律制度概述

（3）刑事责任

《反垄断法》未对“经营者的垄断行为”规定刑事责任，仅对“阻碍、拒绝反垄断执法机构审查、调查行为”以及“反垄断执法机构的工作人员滥用职权、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1节 反垄断法律制度概述

【解释】《反垄断法》未对“垄断行为”规定刑事责任，但《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。串通招投标行为可能同时构成《反垄断法》上的垄断协议或者滥用市场支配地位行为，因此，这两种垄断行为的行为人是有可能依法承担刑事责任的。

第1节 反垄断法律制度概述

【例题1·多选题】根据反垄断法律制度的规定，经营者因实施垄断行为可能承担的法律任类型有（ ）。(2012 年)

- A. 行政责任
- B. 民事责任
- C. 刑事责任
- D. 宪法责任

第1节 反垄断法律制度概述

【答案】AB

【解析】选项 C：《反垄断法》未对“经营者的垄断行为”规定刑事责任。

第1节 反垄断法律制度概述

【例题2·单选题】下列垄断行为中，行为人可能承担刑事责任的是（ ）。(2015 年)

- A. 经营者滥用市场支配地位，搭售商品
- B. 经营者与交易相对人达成固定转售价格的协议
- C. 经营者未经执法机构批准，擅自实施集中
- D. 经营者之间串通投标

第1节 反垄断法律制度概述

【答案】D

【解析】（1）选项 ABC：《反垄断法》未对“经营者的垄断行为”规定刑事责任；（2）选项 D：《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。

第1节 反垄断法律制度概述

2. 反垄断调查措施（2014 年多选题）

- （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、电子数据等文件和资料；

第1节 反垄断法律制度概述

- (4) 查封、扣押相关证据；
- (5) 查询（不包括冻结）经营者的银行账户。

第 1 节 反垄断法律制度概述

【例题·多选题】根据反垄断法律制度的规定，反垄断执法机构调查涉嫌垄断行为时可以采取必要的调查措施，下列各项中，属于此类措施的有（ ）。(2014 年)

- A. 查阅、复制被调查经营者的有关单证、协议、会计账簿等文件和资料
- B. 查封、扣押相关证据
- C. 进入被调查经营者的营业场所进行检查
- D. 冻结被调查经营者的银行账户

【答案】ABC

第 1 节 反垄断法律制度概述

3. 反垄断调查程序

- (1) 反垄断执法机构可以依举报人的举报对涉嫌垄断行为立案调查，也可以依职权主动立案。
- (2) 反垄断执法机构调查涉嫌垄断行为，执法人员不得少于 2 人。
- (3) 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。经营者履行承诺的，反垄断执法机构可以决定终止调查；否则，反垄断执法机构应当恢复调查。

第 1 节 反垄断法律制度概述

三、反垄断民事诉讼（2016 年单选题、2016 年多选题、2018 年单选题）(★★★)

1. 原告资格

因垄断行为受到损失以及因合同内容、行业协会的章程等违反《反垄断法》而发生争议的自然人、法人或者其他组织，可以向人民法院提起反垄断民事诉讼。

【解释】消费者只要因垄断行为受损，也可以作为垄断民事案件原告。

第 1 节 反垄断法律制度概述

2. 民事诉讼与行政执法的关系

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前提条件的。

第 1 节 反垄断法律制度概述

3. 专家在诉讼中的作用

- (1) 专家出庭就专门问题进行说明

在反垄断民事诉讼中，当事人可以向人民法院申请一至二名具有相应专门知识的人员出庭，就案件的专门性问题进行说明。根据这一规定，原被告双方都有权向人民法院申请专家出庭；经人民法院准许，双方聘请的专家都可以出庭并发表专业意见。

【解释】专家在法庭上提供的意见并不属于《民事诉讼法》上的证据形式，而是作为法官判案的参考依据。

第 1 节 反垄断法律制度概述

- (2) 专家出具市场调查或者经济分析报告

当事人可以向人民法院申请委托专业机构或者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。经人民法院同意，双方当事人可以协商确定专业机构或者专业人员；协商不成的，由人民法院指定。

【解释】“专业机构或者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”，应当视为鉴定意见。鉴定意见是《民事诉讼法》上的一种证据，有法定的审查和采信规则。

第 1 节 反垄断法律制度概述

【例题·多选题】下列关于我国反垄断民事诉讼制度的表述中，正确的有（ ）。(2016年)

- A. 因垄断行为受损的消费者，可以作为垄断民事案件的原告
- B. 人民法院受理垄断民事纠纷案件，以执法机构已对相关垄断行为进行查处为前提
- C. 在反垄断民事诉讼中，当事人聘请具有相应专门知识的人员出庭，就案件的专门性问题发表的专业意见，不属于《民事诉讼法》上的证据
- D. 在反垄断民事诉讼中，经人民法院同意或者指定的专业人员就案件的专门性问题作出的市场调查或者经济分析报告，视为鉴定意见

第 1 节 反垄断法律制度概述

【答案】ACD

【解析】选项 B：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前提条件的。

第 1 节 反垄断法律制度概述

【例题·单选题】根据反垄断法律制度的规定，反垄断民事诉讼的当事人可以向人民法院申请具有相应专门知识的人员出庭，就案件的专门性问题进行说明。此类说明是（ ）。(2018年)

- A. 证人证言
- B. 鉴定意见
- C. 当事人陈述
- D. 法官判案的参考依据

【答案】C

第 1 节 反垄断法律制度概述

四、相关市场界定（★）

1. 相关市场的概念

相关市场是指经营者在一定时期内就特定商品或者服务（以下统称商品）进行竞争的商品范围和地域范围。在反垄断执法实践中，通常需要界定相关商品市场和相关地域市场。

第 1 节 反垄断法律制度概述

2. 相关商品市场及其界定（2014 年单选题、2018 年单选题）

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。

第 1 节 反垄断法律制度概述

（1）界定相关商品市场：

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：用途相似，替代性强。 ③商品之间的价格差异：价格相差悬殊，很难发生竞争关系，不可认定为属于同一相关商品市场。
需求角度	④商品的销售渠道：销售渠道不同的商品，不属于同一相关商品市场。 ⑤其他：如需求者偏好或者需求者对商品的依赖程度（偏爱一种，单独成为一个商品市场）；可能阻碍大量需求者转向某些紧密替代商品的障碍、风险和成本；

	是否存在区别定价等。	
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转产的额外费用和风险； ⑤转产后所提供商品的市场竞争力； ⑥营销渠道。	转产成本低，时间快，提供替代商品越迅速，供给替代度越高，越可能为同一相关市场。

第 1 节 反垄断法律制度概述

(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：运输成本越高，相关地域市场的范围越小。 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。
需求角度	④地区间的贸易壁垒（关税、地方性法规、环保因素、技术因素等）：如关税比重越高，相关地域市场越可能是一个区域性市场。 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 1 节 反垄断法律制度概述

(3) 界定相关时间市场：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 1 节 反垄断法律制度概述

【例题 1·单选题】在“唐山人人诉百度滥用市场支配地位案”中，人民法院将该案的相关市场界定为“中国搜索引擎服务市场”。根据反垄断法律制度的规定，“搜索引擎服务”属于（ ）。(2014 年)

- A. 相关商品市场
- B. 相关创新市场
- C. 相关时间市场
- D. 相关技术市场

第 1 节 反垄断法律制度概述

【答案】A

第 1 节 反垄断法律制度概述

【例题 2·单选题】根据反垄断法律制度的规定，下列各项中，属于从供给角度界定相关商品市场时所应考虑的因素是（ ）。(2014 年)

- A. 商品的功能及用途
- B. 其他经营者的转产成本
- C. 消费者的消费偏好
- D. 商品间的价格差异

【答案】B

第 1 节 反垄断法律制度概述

【例题 3·单选题】根据反垄断法律制度的规定，下列各项中，属于界定相关商品市场时的

基本标准是（ ）。

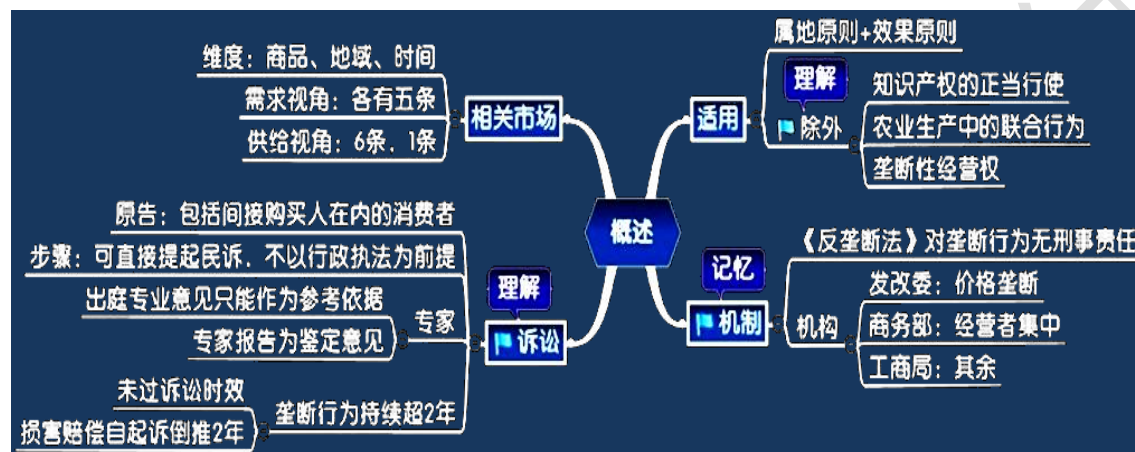
（2018 年）

- A. 商品的外形、特性、质量和技术特点等总体特征和用途
- B. 商品的运输成本和运输特征
- C. 商品间较为紧密的相互替代性
- D. 商品的使用期限和季节性

【答案】C

第 1 节 反垄断法律制度概述

本节导图：

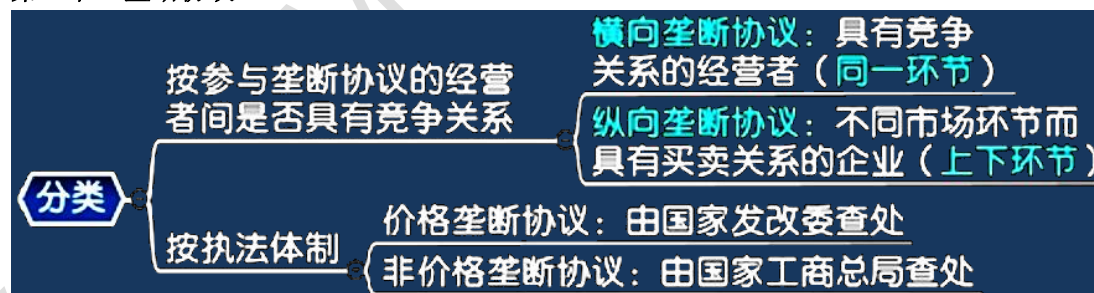


第 2 节 垄断协议

- 《反垄断法》禁止的横向垄断协议
- 《反垄断法》禁止的纵向垄断协议
- 垄断协议的豁免
- “其他协同行为”的认定

对行业协会组织达成和实施垄断协议的规制

第 2 节 垄断协议



第 2 节 垄断协议

一、《反垄断法》禁止的横向垄断协议（★★★）

横向垄断协议

固定或者变更商品价格 ★	(1) 通过协议统一确定、维持商品的价格，统一提高商品价格； (2) 对经营者定价过程设定统一的限制条件：①固定或者变更价格变动幅度；②固定或者变更对价格有影响的手续费、折扣或者其他费用；③使用约定的价格作为与第三方交易的基础；④约定采用据以计算价格的标准公式；⑤约定未经参加协议的其他经营者同意不得变更价格等
-----------------	--

限制商品的生产数量或者销售数量	(1) 以限制产量、固定产量、停止生产等方式限制商品的生产数量或者限制商品特定品种、型号的生产数量； (2) 以拒绝供货、限制商品投放量等方式限制商品的销售数量或者限制商品特定品种、型号的销售数量
-----------------	---

第 2 节 垄断协议

分割销售市场或者原材料采购市场	(1) 划分商品销售地域、销售对象或者销售商品的种类、数量； (2) 划分原料、半成品、零部件等原材料的采购区域、种类、数量； (3) 划分原料、半成品、零部件、相关设备等原材料的供应商
限制购买新技术、新设备或限制开发新技术、新产品	(1) 限制购买、使用新技术、新工艺； (2) 限制购买、租赁、使用新设备； (3) 限制投资、研发新技术、新工艺、新产品； (4) 拒绝使用新技术、新工艺、新设备； (5) 拒绝采用新的技术标准
联合抵制交易	(1) 联合拒绝向特定经营者供货或者销售商品； (2) 联合拒绝采购或者销售特定经营者的商品； (3) 联合限定特定经营者不得与其具有竞争关系的经营者进行交易

第 2 节 垄断协议

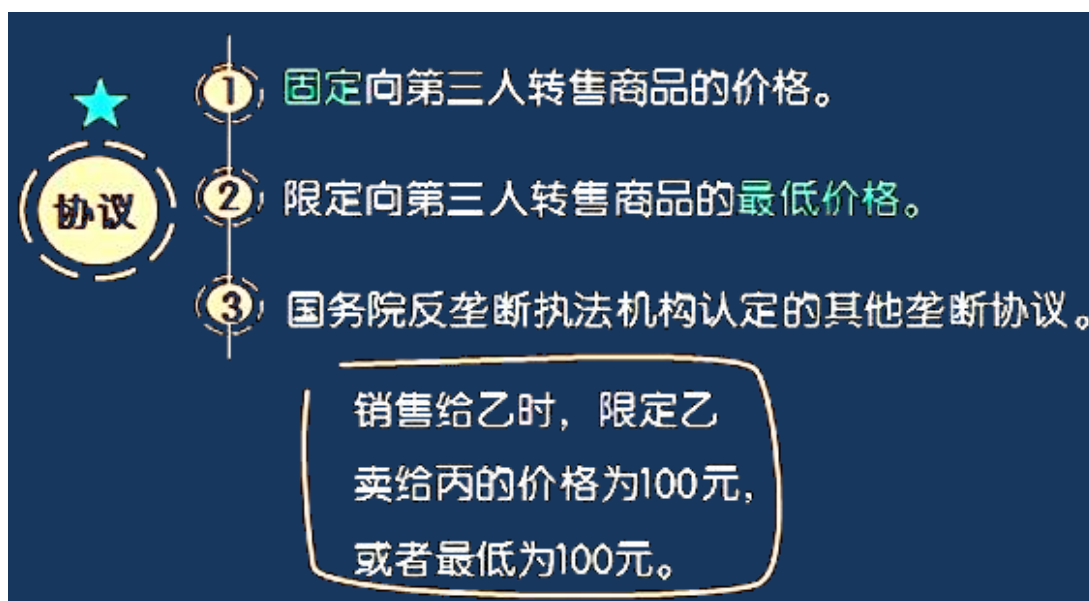
【例题·多选题】根据反垄断法律制度的规定，下列具有竞争关系的经营者之间的约定张红，属于横向垄断协议的是（ ）。(2018 年)

- A. 联合拒绝销售特定经营者的商品
- B. 划分销售商品的种类
- C. 采取据以计算价格的标准公式
- D. 拒绝采用新的技术标准

【答案】ABCD

第 2 节 垄断协议

二、《反垄断法》禁止的纵向垄断协议（2013 年多选题）(★★★)



第2节 垄断协议

【例题·多选题】经营者与其交易相对人达成的下列协议中，被我国反垄断法律制度明确禁止的有（ ）。(2013年)

- A. 限定向第三人转售商品的最低价格
- B. 限定向第三人转售商品的最高价格
- C. 固定向第三人转售商品的价格
- D. 限定向第三人转售商品的地域范围

第2节 垄断协议

【答案】AC

【解析】(1) 选项AB：限定向第三人转售商品的“最低价格”，属于《反垄断法》明确禁止的纵向垄断协议，而限定向第三人转售商品的“最高价格”，并不违法；(2) 选项D：“具有竞争关系的经营者之间”就“分割销售市场或者原材料采购市场”达成的垄断协议，属于《反垄断法》明确禁止的横向垄断协议，而“经营者与其交易相对人”（如生产商和销售商）达成的“限定向第三人转售商品的地域范围”的协议，并不违法。

第2节 垄断协议

三、垄断协议的豁免（2009年多选题、2014年多选题、2016年多选题）(★★★)

1. 垄断协议可被《反垄断法》豁免的条件

提高技术	为改进技术、研究开发新产品的	要求经营者提供证明：协议不会严重限制市场竞争+能够使消费者分享由此产生的利益
提高质量效率	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	
提高中小企业	为提高中小经营者经营效率，增强中小经营者竞争力	
公共利益	为实现节约能源、保护环境、救灾救助等社会公共利益	
缓解不景气	因经济不景气，为缓解销售量严重下降或生产明显过剩	

保障进出口	为保障对外贸易和对外经济合作中的正当利益	无需证明
-------	----------------------	------

第2节 垄断协议

【解释】豁免与适用除外是完全不同的两个制度：（1）《反垄断法》的适用除外是指将特定领域（如农业生产中的联合或者协同行为）排除，根本不予适用；（2）豁免则是在适用《反垄断法》的过程中，发现某些行为符合法定条件而不予禁止。

第2节 垄断协议

2. 证明责任

对于上述第（1）至第（5）项情形的垄断协议，《反垄断法》要求经营者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。否则，也不能获得豁免。

第2节 垄断协议

【例题1·多选题】下列垄断协议中，须由经营者证明不会严重限制相关市场的竞争且能使消费者分享由此产生的利益，才能获得《反垄断法》豁免的有（ ）。（2009年、2014年）

- A. 为改进技术、研究开发新产品达成的垄断协议
- B. 为实现节约能源、保护环境、救灾救助等社会公共利益达成的垄断协议
- C. 为保障对外贸易和对外经济合作中的正当利益达成的垄断协议
- D. 为提高中小经营者经营效率、增强中小经营者竞争力达成的垄断协议

【答案】ABD

第2节 垄断协议

【例题2·多选题】下列行为中，违反我国《反垄断法》的有（ ）。（2016年）

- A. 国有经济占控制地位的关系国民经济命脉行业的国有企业之间达成垄断协议的行为
- B. 为保障对外贸易中的正当利益，具有竞争关系的境内企业就固定商品出口价格达成的垄断协议
- C. 外国企业在中国境外实施的对中国境内市场竞争产生排除或者限制效果的垄断行为
- D. 农业生产者在农产品生产、加工、销售、运输、储存等经营活动中实施的联合行为

第2节 垄断协议

【答案】AC

【解析】（1）选项A：对于铁路、石油、电信、电网、烟草等重点行业，国家通过立法赋予国有企业以垄断性经营权，但是如果这些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，同样应受《反垄断法》的限制；（2）选项B：为保障对外贸易和对外经济合作中的正当利益的（出口卡特尔），予以豁免；（3）选项C：境外的垄断行为，对境内市场竞争产生排除、限制影响的，适用《反垄断法》；

第2节 垄断协议

（4）选项D：《反垄断法》对农业生产者及农村经济组织在农产品生产、加工、销售、运输、储存等经营活动中实施的联合或者协同行为排除适用。

第2节 垄断协议

四、“其他协同行为”的认定（2016年多选题）（★★）

1. 价格性“其他协同行为”的认定

对于价格垄断协议中的“其他协同行为”的认定，应当依据下列因素：

- （1）经营者的价格行为具有一致性；
- （2）经营者进行过意思联络。

认定协同行为还应考虑市场结构和市场变化等情况。

第2节 垄断协议

2. 非价格性“其他协同行为”的认定

认定非价格性“其他协同行为”，应当考虑下列因素：

- (1) 经营者的市场行为是否具有一致性；
- (2) 经营者之间是否进行过意思联络或者信息交流；
- (3) 经营者能否对一致行为作出合理解释。

此外，认定其他协同行为，还应当考虑相关市场的结构情况、竞争状况、市场变化情况、行业情况等。

第2节 垄断协议

【例题·多选题】根据反垄断法律制度的规定，执法机构认定非价格性“其他协同行为”时，应当考虑的因素包括（ ）。(2016年)

- A. 经营者的市场行为是否具有一致性
- B. 相关市场的结构情况、竞争状况、市场变化情况、行业情况
- C. 经营者能否对一致行为作出合理解释
- D. 经营者之间是否进行过意思联络或者信息交流

【答案】ABCD

第2节 垄断协议

五、对行业协会组织达成和实施垄断协议的规制(2011年单选题；2014年单选题；2014年多选题)(★★★)

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2节 垄断协议

【例题1·单选题】某行业协会的全体会员企业在相关市场的市场份额合计达到85%。由于近期原材料涨价影响了行业利润，该协会遂组织召开了由会员企业领导人参加的“行业峰会”，与会代表达成了提高产品价格的共识。会议结束后，该协会向全体会员企业印发了关于提高本行业产品价格的通知，明确要求会员企业统一将产品价格提高15%。接到通知后，会员企业按要求实施了涨价。根据反垄断法律制度的规定，下列说法中，正确的是（ ）。(2011年)

第2节 垄断协议

- A. 行业协会实施了滥用市场支配地位行为
- B. 行业协会实施了经营者集中行为
- C. 行业协会实施了行政性限制竞争行为
- D. 行业协会实施了组织本行业经营者达成垄断协议行为

【答案】D

第2节 垄断协议

【例题2·单选题】下列行为中，涉嫌违反我国《反垄断法》的是（ ）。(2014年)

- A. 经国家有关部门批准，中石油、中石化等石油企业联合上调成品油价格
- B. 某行业协会召集本行业经营者，共同制定本行业产品的定价公式
- C. 中国移动、中国联通等少数几家国有电信企业共同占据我国电信基础运营业务市场的全部份额
- D. 某生产企业通过协议，限制分销商转售商品的最高价格

第2节 垄断协议

【答案】B

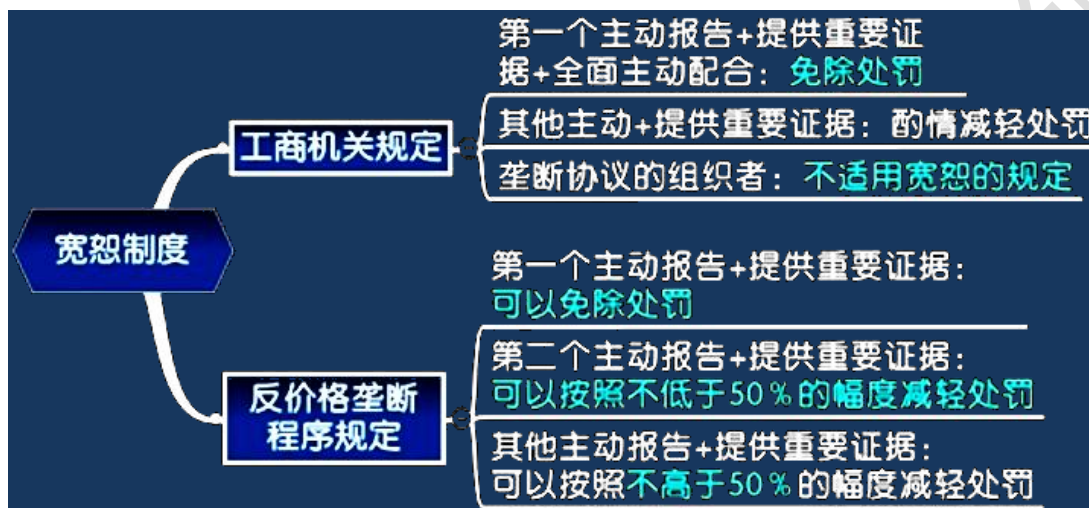
【解析】(1) 选项 C：对于铁路、石油、电信、电网、烟草等重点行业，国家通过立法赋予其垄断性经营权，其垄断地位本身并不违法；(2) 选项 D：限制分销商转售商品的最高价格（而非最低价格），不属于法律禁止的纵向垄断协议。

第 2 节 垄断协议

3. 宽恕制度（2015 年单选题）

所谓宽恕制度，是指参与垄断协议的经营者主动向反垄断执法机构报告达成垄断协议的有关情况并提供重要证据的，反垄断执法机构可以对其宽大处理，酌情减轻或者免除其处罚。

第 2 节 垄断协议



第 2 节 垄断协议

【例题·单选题】在反垄断执法机构查处某横向价格垄断协议案件的过程中，作为垄断协议当事人之一的甲企业因主动向执法机构报告达成垄断协议的有关情况并提供重要证据，被免除处罚。根据反垄断法律制度的规定，甲企业被免除处罚的依据是（ ）。(2015 年)

- A. 豁免制度
- B. 宽恕制度
- C. 适用除外制度
- D. 经营者承诺制度

【答案】B

第 3 节 滥用市场支配地位

● 市场支配地位的认定

《反垄断法》禁止的滥用市场支配地位行为

第 3 节 滥用市场支配地位

【解释 1】市场支配地位是指经营者在相关市场内具有能够控制商品价格、数量或者其他交易条件，或者能够阻碍、影响其他经营者进入相关市场能力的市场地位。《反垄断法》对经营者合法取得的市场支配地位（包括垄断地位）并不视为非法，而对于经营者滥用其市场支配地位的行为则严加规制。

第 3 节 滥用市场支配地位

【解释 2】滥用市场支配地位行为可分为两个基本类型，即排他性滥用和剥削性滥用。排他性滥用是指寻求损害竞争者的竞争地位，或者从根本上将它们排除出市场的行为，主要表现形式包括掠夺定价、搭售、价格歧视和拒绝交易等。剥削性滥用是指具有市场支配地位的经营者凭借其市场支配地位对交易对方进行剥削的行为，实践中主要表现为不公平定价行为。

第 3 节 滥用市场支配地位

一、市场支配地位的认定（★★★）

判定因素	<p>■经营者在相关市场的市场份额，以及相关市场的竞争状况；</p> <p>■经营者控制销售市场或者原材料采购市场的能力；</p> <p>■经营者的财力和技术条件；</p> <p>【注意】经营者拥有知识产权可以构成认定其市场支配地位的因素之一，但不能仅根据经营者拥有知识产权推定其在相关市场上具有市场支配地位。</p> <p>■其他经营者对该经营者在交易上的依赖程度；</p> <p>■其他经营者进入相关市场的难易程度。</p>
推定标准	<p>■一个经营者在相关市场的市场份额达到 1/2 的；</p> <p>■两个经营者在相关市场的市场份额合计达到 2/3 的；</p> <p>■三个经营者在相关市场的市场份额合计达到 3/4 的。</p> <p>【注意 1】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。</p> <p>【注意 2】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。</p>

第 3 节 滥用市场支配地位

2. 市场支配地位的推定标准

(1) 一个经营者在相关市场的市场份额达到 1/2 的，即可推定为具有市场支配地位。

(2) 对于多个经营者可能共同拥有市场支配地位的情况，两个经营者在相关市场的市场份额合计达到 2/3 的，或三个经营者在相关市场的市场份额合计达到 3/4 的，这些经营者被推定为共同占有市场支配地位。同时，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。

第 3 节 滥用市场支配地位

【解释】市场份额不是认定市场支配地位的唯一和绝对的标准，因此，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 3 节 滥用市场支配地位

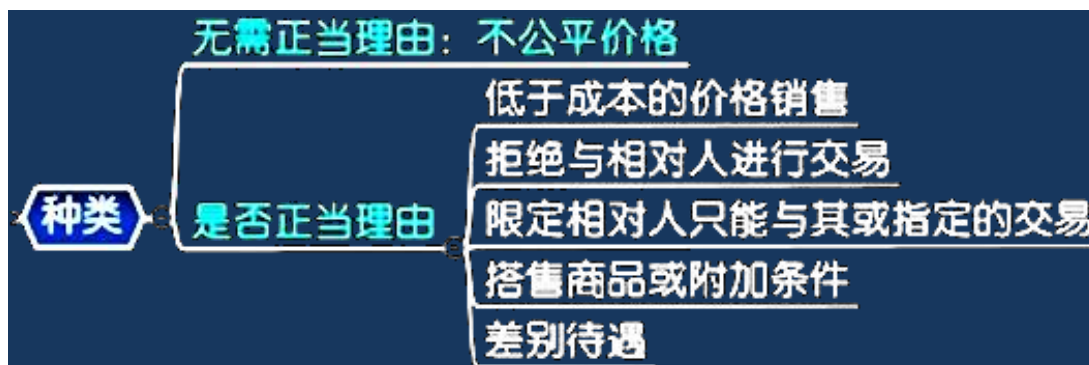
【例题·多选题】根据反垄断法律制度的规定，市场支配地位是指经营者在相关市场内具有能够控制商品价格、数量或者其他交易条件，或者能够阻碍、影响其他经营者进入相关市场能力的市场地位。下列各项中，属于“其他交易条件”的有（ ）。(2018 年)

- A. 商品品质
- B. 付款条件
- C. 交付方式
- D. 售后服务

【答案】ABCD

第 3 节 滥用市场支配地位

二、《反垄断法》禁止的滥用市场支配地位行为（2009 年单选题；2013 年多选题）(★★★)



第3节 滥用市场支配地位

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

【解释】因下列情形而进行的低于成本价格销售均为正当：（1）降价处理鲜活商品、季节性商品、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、歇业降价销售商品的；（3）为推广新产品进行促销的；（4）能够证明行为具有正当性的其他理由。

第3节 滥用市场支配地位

3. 没有正当理由，拒绝与交易相对人进行交易

【解释1】下列没有正当理由、以间接方式拒绝交易的行为同样受到禁止：（1）通过设定过高的销售价格或者过低的购买价格，变相拒绝与交易相对人进行交易；（2）削减与交易相对人的现有交易数量；（3）拖延、中断与交易相对人的现有交易；（4）拒绝与交易相对人进行新的交易；（5）设置限制性条件，使交易相对人难以继续与其进行交易；（6）拒绝交易相对人在生产经营活动中以合理条件使用其必需设施。

第3节 滥用市场支配地位

【解释2】拒绝交易的正当理由包括：（1）交易相对人有严重的不良信用记录，或者出现经营状况持续恶化等情况，可能会给交易安全造成较大风险的；（2）交易相对人能够以合理的价格向其他经营者购买同种商品、替代商品，或者能够以合理的价格向其他经营者出售商品的；（3）能够证明行为具有正当性的其他理由。

第3节 滥用市场支配地位

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

【解释】强制交易的正当理由包括：（1）为了保证产品质量和安全的；（2）为了维护品牌形象或者提高服务水平的；（3）能够显著降低成本、提高效率，并且能够使消费者分享由此产生的利益的；（4）能够证明行为具有正当性的其他理由。

第3节 滥用市场支配地位

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

【解释】所谓“附加其他不合理的交易条件”主要包括：（1）在价格之外附加不合理的费用；（2）对合同期限、支付方式、商品的运输及交付方式或者服务的提供方式等附加不合理的限制；（3）对商品的销售地域、销售对象、售后服务等附加不合理的限制；（4）附加与交易标的无关的交易条件。

第3节 滥用市场支配地位

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

【解释】除价格之外的“其他交易条件”主要包括：（1）实行不同的交易数量、品种、品质等级；（2）实行不同的数量折扣等优惠条件；（3）实行不同的付款条件、交付方式；（4）实行不同的保修内容和期限、维修内容和时间、零配件供应、技术指导等售后服务条件。

第3节 滥用市场支配地位

7. 与知识产权行使有关的滥用市场支配地位行为

(1) 拒绝许可

具有市场支配地位的经营者没有正当理由，不得在其知识产权构成生产经营活动必需设施的情况下，拒绝许可其他经营者以合理条件使用该知识产权，排除、限制竞争。

第3节 滥用市场支配地位

(2) 附加不合理限制条件

具有市场支配地位的经营者没有正当理由，在行使知识产权的过程中，不得实施下列附加不合理限制条件的行为，排除、限制竞争：

- 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3节 滥用市场支配地位

(3) 专利联营中的滥用行为

专利联营，是指两个或者两个以上的专利权人通过某种形式将各自拥有的专利共同许可给第三方的协议安排，其形式可以是为此目的成立的专门合资公司，也可以是委托某一联营成员或者某独立的第三方进行管理。具有市场支配地位的专利联营管理组织没有正当理由，不得利用专利联营实施下列滥用市场支配地位的行为，排除、限制竞争：

- ①限制联营成员在联营之外作为独立许可人许可专利；

第3节 滥用市场支配地位

- 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3节 滥用市场支配地位

【例题·多选题】我国反垄断法律制度禁止具有市场支配地位的经营者，无正当理由以低于成本的价格销售商品。下列各项中，属于法定正当理由的有（ ）。(2013年)

- A. 清偿债务
- B. 为推广新产品进行促销
- C. 处理鲜活商品
- D. 处理积压商品

【答案】ABCD

第3节 滥用市场支配地位

【例题·多选题】根据反垄断法律制度的规定，认定具有市场支配地位的经营者以不公平的高价销售商品，应当主要考虑的因素有（ ）。(2018年)

- A. 商品的销售价格是否明显高于成本
- B. 商品的销售价格是否明显高于其他经营者销售同种商品的价格
- C. 在成本基本稳定的情况下，是否超过正常幅度提高商品的销售价格
- D. 商品销售价格的提价幅度是否明显高于成本增长幅度

【答案】BCD

第4节 经营者集中

- 经营者集中的申报
- 经营者集中的审查程序

● 经营者集中审查的实体标准

业务剥离

第 4 节 经营者集中

一、经营者集中的申报 (★★★)

1. 申报标准

经营者集中达到下列标准之一的，经营者应当事先向国务院反垄断执法机构申报，未申报的不得实施集中：

经营者集中达到下列标准之一，经营者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	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	

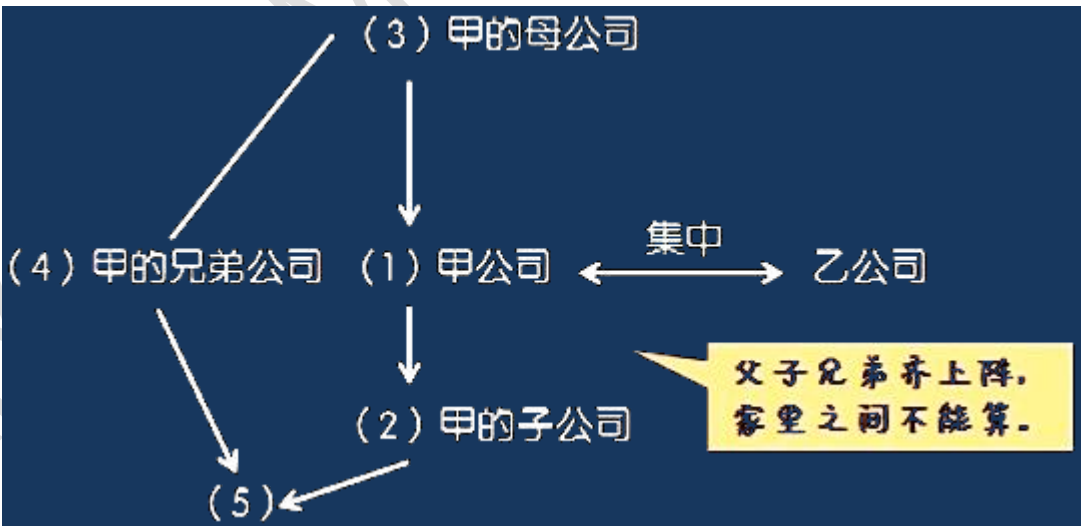
第 4 节 经营者集中

(2) 参与集中的单个经营者的营业额：下列的合计数

- ①该单个经营者；
- ②第①项所指经营者直接或间接控制的其他经营者；
- ③直接或间接控制第①项所指经营者的其他经营者；
- ④第③项所指经营者直接或间接控制的其他经营者；
- ⑤第①至④项所指经营者中两个或两个以上经营者共同控制的其他经营者。

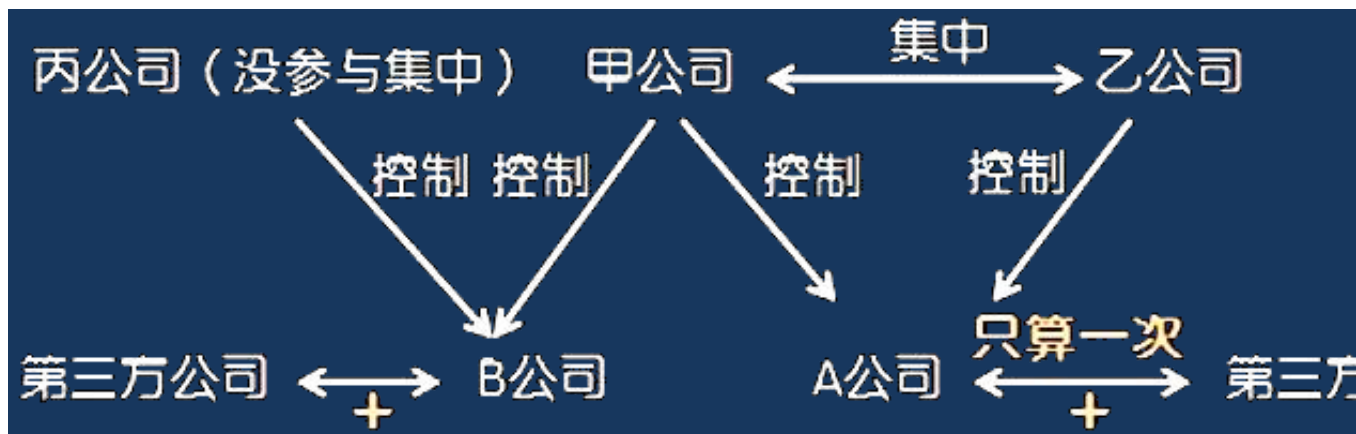
【注意 1】参与集中的单个经营者的营业额不包括上述 (1) 至 (5) 项所列经营者之间发生的营业额。

第 4 节 经营者集中



第 4 节 经营者集中

【注意 2】如果参与集中的单个经营者之间或者参与集中的单个经营者和未参与集中的经营者之间有共同控制的其他经营者，参与集中的“单个经营者的营业额”应当包括被共同控制的经营者与第三方经营者之间的营业额，且此营业额只计算一次。

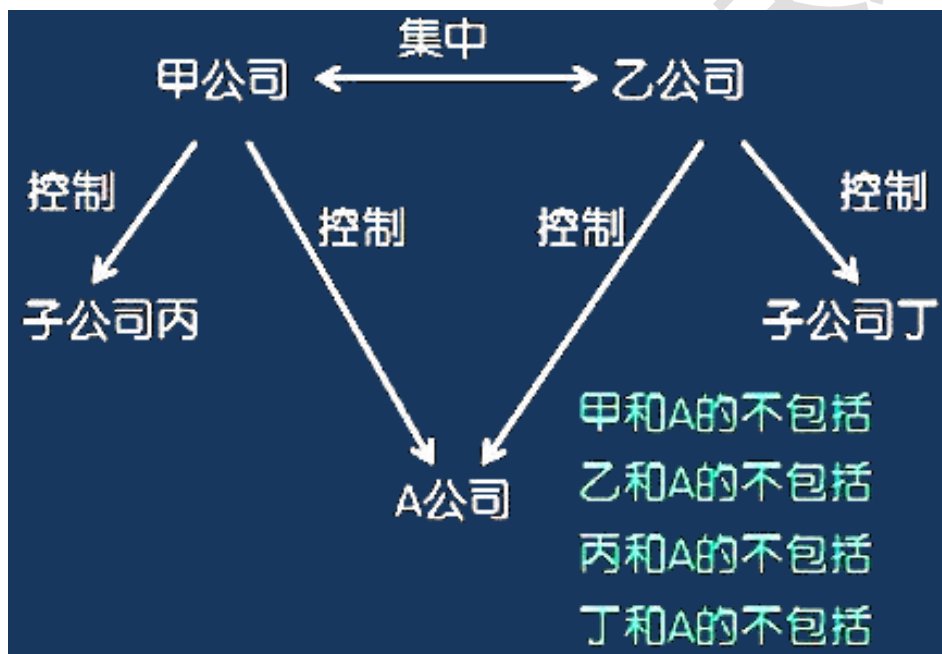


第4节 经营者集中

(3) 参与集中的所有经营者的合计营业额：

如果参与集中的单个经营者之间有共同控制的其他经营者，则参与集中的所有“经营者的合计营业额”不应包括被共同控制的经营者与任何一个共同控制他的参与集中的经营者，或与后者有控制关系的经营者之间发生的营业额。

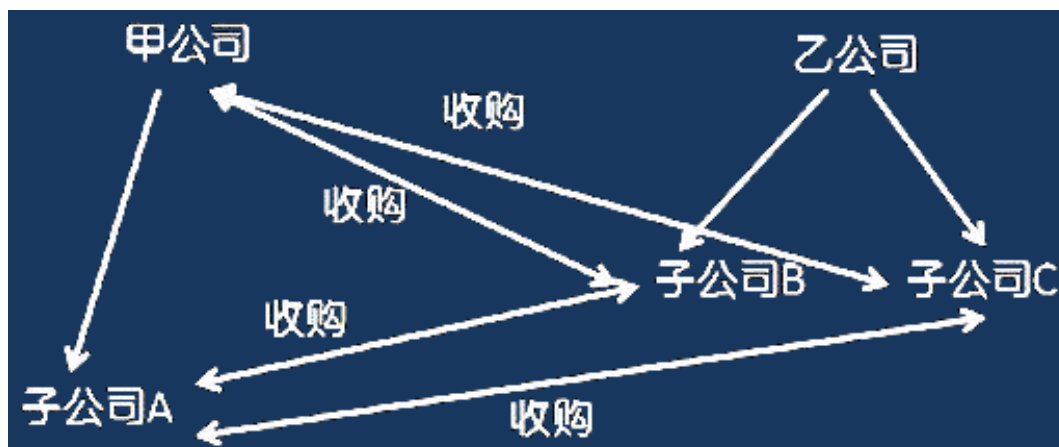
第4节 经营者集中



第4节 经营者集中

(4) 部分收购：相同经营者（经营者通过与其有控制关系的其他经营者）之间在两年内多次实施的未达到申报标准的经营者集中，应当视为一次集中交易。

【注意】两年：从第一次集中交易完成之日起至最后一次集中交易签订协议之日止。



第4节 经营者集中

二、经营者集中的审查程序(★)

1. 两阶段审查:

初步审查	收到经营者提交资料之日起30日内,作出是否实施进一步审查的决定。(不得延长)	<p>■审查期间,经营者不得实施集中。</p> <p>■逾期未作出决定的,经营者可以实施集中。</p>
第二阶段审查	<p>(1) 时间:作出实施进一步审查决定之日起90日内完毕,可以最长延长60日。</p> <p>(2) 情形: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。</p>	

第4节 经营者集中

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4节 经营者集中

- 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4节 经营者集中

(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 4 节 经营者集中

3. 最终决定

	情形	公告
禁止集中	认为经营者集中具有或者可能具有排除、限制竞争效果。 ——应当说明理由	反垄断执法机构应当及时向社会公布
附条件的不予禁止		
不予禁止	①认为经营者集中不具有排除、限制竞争效果的； ②虽认为经营者集中具有或者可能具有排除、限制竞争效果，但经营者能证明该集中对竞争产生的有利影响明显大于不利影响或者符合社会公共利益的。	X

第 4 节 经营者集中

【例题·单选题】根据反垄断法律制度的规定，我国经营者集中反垄断审查程序的最长审查时限为（ ）。(2013 年)

A. 60 日

B. 90 日

C. 180 日

D. 210 日

【答案】C

第 4 节 经营者集中

三、经营者集中审查的实体标准（2011 年多选题）(★★★)

1. 一般标准

经营者集中具有或者可能具有排除、限制竞争效果的，国务院反垄断执法机构应当作出禁止经营者集中的决定。

2. 对经营者集中竞争影响的评估

审查经营者集中，根据个案具体情况和特点，综合考虑下列因素：

第 4 节 经营者集中

- (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；
- (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 4 节 经营者集中

【解释】评估经营者集中时，除考虑上述因素，还需综合考虑集中对公共利益的影响、集中对经济效率的影响、参与集中的经营者是否为濒临破产的企业、是否存在抵销性买方力量等

因素。

第 4 节 经营者集中

【例题·多选题】在对经营者集中进行反垄断审查并作出是否禁止该集中的决定过程中，反垄断执法机构应主要考虑一些经济因素。下列各项中，属于该类经济因素的有（ ）。(2011 年)

- A. 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
- B. 相关市场的集中度
- C. 经营者集中对市场进入、技术进步的影响
- D. 经营者集中对消费者的影响

【答案】ABCD

第 4 节 经营者集中

四、业务剥离（2015 年多选题、2017 年多选题）(★★★)

1. 限制性条件的分类

结构性条件	业务剥离：剥离有形资产、知识产权等无形资产或相关权益等
行为性条件	开放网络或平台等基础设施、许可关键技术（包括专利、专有技术或其他知识产权）、终止排他性协议等
综合性条件	结构性条件和行为性条件相结合

第 4 节 经营者集中

2. 限制性条件的确定：

（1）附条件建议：在商务部就经营者提出竞争关切之后或之前，申报方可提出附条件建议。

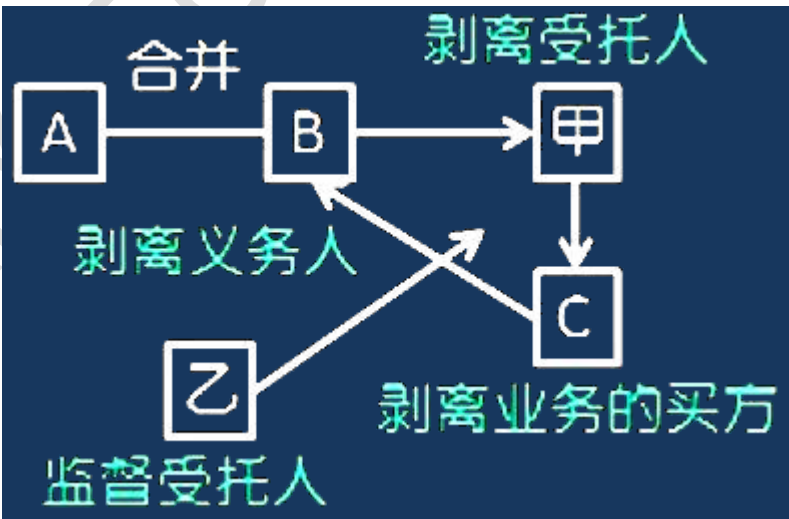
（2）评估：商务部应与申报方协商，对附条件建议进行评估。

（3）附条件建议首选方案存在不能实施的风险：商务部要求提出备选方案，备选方案应比首选方案的条件更为严格。

第 4 节 经营者集中

3. 业务剥离的实施：

（1）方式：自行剥离和受托剥离。



第 4 节 经营者集中

(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 4 节 经营者集中

(3) 剥离受托人和监督受托人

- 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。
- 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 4 节 经营者集中

- ③监督受托人和剥离受托人的资格：
 - A. 独立于剥离义务人和剥离业务的买方；
 - B. 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；
 - C. 提出可行的工作方案；
 - D. 对买方人选确定过程的监督。

【补充】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 4 节 经营者集中

④职责：

监督受托人	■ 监督剥离义务人履行本规定、审查决定及相关协议规定的义务； ■ 对剥离义务人推荐的买方人选、拟签订的出售协议进行评估，并向商务部提交评估报告； ■ 监督出售协议的执行，并定期向商务部提交监督报告； ■ 协调剥离义务人与潜在买方就剥离事项产生的争议；
监督受托人	■ 应商务部的要求提交其他与剥离有关的报告； ■ 监督受托人不得披露其在履行职责过程中向商务部提交的各种报告及相关信息。
剥离受托人	■ 在受托剥离阶段，剥离受托人负责为剥离业务找到买方并达成出售协议。 ■ 剥离受托人有权以无底价方式出售剥离业务。

第 4 节 经营者集中

(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。管理人在监督受托人的监督下履行职责，其任

命和更换应得到监督受托人的同意；

第4节 经营者集中

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4节 经营者集中

【例题·多选题】(2017年)为消除经营者集中对竞争造成的不利影响，反垄断执法机构可以在批准集中时附加业务剥离的条件。下列关于业务剥离的表述中，符合反垄断法律制度规定的有()。

A. 剥离受托人的报酬由剥离义务人支付，监督受托人的报酬由反垄断执法机构支付

B. 剥离受托人可以是法人和其他组织，也可以是自然人

C. 监督受托人不得披露其在履职过程中向商务部提交的各种报告及相关信息

D. 在受托剥离中，剥离受托人有权以无底价方式出售剥离业务

第4节 经营者集中

『正确答案』BCD

『答案解析』选项A错误：剥离义务人负责支付监督受托人和剥离受托人报酬。

第4节 经营者集中

【例题·多选题】(2015年)根据反垄断法律制度的规定，在经营者集中附加限制性条件批准制度中，剥离业务的买方应当符合的要求有()。

A. 独立于参与集中的经营者

B. 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

C. 取得其他监管机构的批准

D. 优先向参与集中的经营者融资购买剥离业务

第4节 经营者集中

『正确答案』ABC

『答案解析』剥离业务的买方应当符合以下要求：(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4节 经营者集中

【例题·多选题】(2015年)根据反垄断法律制度的规定，在经营者集中附加限制性条件批准制度中，监督受托人应当符合的要求有()。

A. 具有履行受托人职责的专业团队

B. 独立于剥离义务人和剥离业务的买方

C. 提出可行的工作方案

D. 提出可行的履职经费保障方案

第4节 经营者集中

『正确答案』ABC

『答案解析』监督受托人和剥离受托人应当符合下列要求：(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；(5)商务部提出的其他要求。

第4节 经营者集中

【例题1·多选题】根据反垄断法律制度的规定，在经营者集中附加限制性条件批准制度中，剥离业务的买方应当符合的要求有（ ）。(2015年)

- A. 独立于参与集中的经营者
- B. 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
- C. 取得其他监管机构的批准
- D. 优先向参与集中的经营者融资购买剥离业务

【答案】ABC

第4节 经营者集中

【例题2·多选题】根据反垄断法律制度的规定，在经营者集中附加限制性条件批准制度中，监督受托人应当符合的要求有（ ）。(2015年)

- A. 具有履行受托人职责的专业团队
- B. 独立于剥离义务人和剥离业务的买方
- C. 提出可行的工作方案
- D. 提出可行的履职经费保障方案

【答案】ABC

第4节 经营者集中

【例题3·多选题】为消除经营者集中对竞争造成的不利影响，反垄断执法机构可以在批准集中时附加业务剥离的条件。下列关于业务剥离的表述中，符合反垄断法律制度规定的有（ ）。(2017年)

- A. 剥离受托人的报酬由剥离义务人支付，监督受托人的报酬由反垄断执法机构支付
- B. 剥离受托人可以是法人和其他组织，也可以是自然人
- C. 监督受托人不得披露其在履职过程中向商务部提交的各种报告及相关信息
- D. 在受托剥离中，剥离受托人有权以无底价方式出售剥离业务

第4节 经营者集中

【答案】BCD

【解析】选项A：剥离义务人负责支付监督受托人和剥离受托人报酬。

第5节 行政垄断

- 行政垄断行为
- 法律责任
- 公开竞争审查制度



第 5 节 行政垄断

一、行政垄断行为（2010 年多选题、2012 年单选题、2014 年多选题）（★★★）

1. 强制交易

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 5 节 行政垄断

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）对外地商品执行与本地同类商品不同的技术要求、检验标准，或者采取重复检验、重复认证等歧视性技术措施，阻碍、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 5 节 行政垄断

（4）设置关卡或者采取其他手段，阻碍、限制外地商品进入本地市场或者本地商品运往外地市场；

（5）妨碍商品在地区之间自由流通的其他行为。

3. 排斥或限制外地经营者参加本地招标投标（如对外地投标者设定歧视性资质要求、评审标准或者不依法发布信息等）。

4. 排斥或者限制外地经营者在本地投资或者设立分支机构或者妨碍外地经营者在本地正常经营活动。

第 5 节 行政垄断

5. 强制经营者从事垄断行为

强制经营者从事垄断行为，是指行政机关和法律、法规授权的具有管理公共事务职能的组织滥用行政权力，强制经营者达成、实施排除、限制竞争的垄断协议，或者强制具有市场支配地位的经营者从事滥用市场支配地位的行为，或者强制经营者实施违法经营者集中等。

第 5 节 行政垄断

6. 抽象行政性垄断行为

抽象行政性垄断行为，是指行政机关滥用行政权力，制定含有排除、限制竞争内容的规定的行为，其具体形式包括决定、公告、通告、通知、意见、会议纪要等。

【解释】经营者以依据行政机关和法律、法规授权的具有管理公共事务职能的组织制定、发布的行政规定为由实施垄断行为，亦属违法。

第 5 节 行政垄断

【例题 1·多选题】下列行为中，属于《反垄断法》所禁止的垄断行为的有（ ）。(2010 年)

- A. 某药品生产企业因拥有一项治疗心血管疾病的药品专利，占据了相关市场 95% 的份额
- B. 年销售额在 1 亿元以上的药品零售企业之间达成联盟协议，共同要求药品生产企业按统一的优惠价格向联盟内的企业供应药品，联盟内的企业按统一的零售价向消费者销售药品

第 5 节 行政垄断

- C. 某市政府在与某国有医药企业签订的战略合作协议中承诺，该国有医药企业在本市医疗机构药品招标中享有优先中标机会
- D. 某省政府招标办公室发布文件称：凡不在本省纳税的企业，一律不得参与本省的招投标活动

第 5 节 行政垄断

【答案】BCD

【解析】(1) 选项 A：《反垄断法》对经营者合法取得的垄断地位并不视为非法，法律所禁止的是当事人滥用其垄断地位“排除或者限制竞争的行为”；(2) 选项 B：属于法律禁止的垄断协议；(3) 选项 CD：属于行政性垄断行为。

第 5 节 行政垄断

【例题 2·单选题】甲市市政府办公厅下发红头文件，要求本市各级政府机构在公务接待中必须使用本市乙酒厂生产的“醉八仙”系列白酒，并根据有关政府机构的公务接待预算分别下达了一定数量的用酒任务。根据反垄断法律制度的规定，下列表述中，正确的是（ ）。(2012 年)

- A. 甲市市政府的行为不违法，乙酒厂实施了滥用行政权力排除、限制竞争行为
- B. 甲市市政府的行为不违法，乙酒厂实施了滥用市场支配地位行为

第 5 节 行政垄断

- C. 甲市市政府实施了滥用行政权力排除、限制竞争行为，乙酒厂不违法
- D. 甲市市政府实施了滥用行政权力排除、限制竞争行为，乙酒厂实施了滥用市场支配地位行为

第 5 节 行政垄断

【答案】C

【解析】(1) 选项 A：乙酒厂不属于“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”，不能成为滥用行政权力排除、限制竞争行为的主体；(2) 选项 BD：本题并未交待乙酒厂具有市场支配地位，而且根据本题所述内容无法认定乙酒厂实施了滥用市场支配地位的行为；(3) 选项 C：本题并未交待“乙酒厂依据市政府的红头文件实施了垄断行为”，因此，乙酒厂不违法。

第 5 节 行政垄断

【例题 3·多选题】某行业协会组织本行业 7 家主要企业的领导人召开“行业峰会”，并就共同提高本行业产品价格及提价幅度形成决议，与会企业领导人均于决议上签字，会后，决议以行业协会名义下发全行业企业，与会 7 家企业的市场份额合计达 85%，根据反垄断法律制度的规定，下列表述中，正确的有（ ）。(2014 年)

- A. 行业协会实施了组织本行业经营者达成垄断协议的行为
- B. 7 家企业实施了滥用市场支配地位行为
- C. 7 家企业实施了达成垄断协议的行为
- D. 行业协会实施了行政性限制竞争行为

第 5 节 行政垄断

【答案】AC

【解析】(1) 选项 BC: 根据本题所述内容, 7 家企业实施了“达成垄断协议”的行为, 尽管 7 家企业的市场份额合计达 85%, 但不涉及“滥用市场支配地位”的行为; (2) 选项 D: 该行业协会不属于“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”, 谈不上“行政垄断”的问题。

第 5 节 行政垄断

二、法律责任(★★)(2010 年单选题、2016 年多选题)

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。
2. 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。

第 5 节 行政垄断

【解释】对于行政性垄断行为, 反垄断执法机构可以向有关上级机关提出“建议”, 但不能直接作出“责令改正”、“行政处分”的处罚决定。

【相关链接 1】经营者违反《反垄断法》规定实施集中的, 由国务院反垄断执法机构责令停止实施集中、限期处分股份或者资产、限期转让营业以及采取其他必要措施恢复到集中前的状态, 可以处 50 万元以下的罚款。

第 5 节 行政垄断

【相关链接 2】经营者违反《反垄断法》的规定, 达成并实施垄断协议的, 由反垄断执法机构责令停止违法行为, 没收违法所得, 并处上一年度销售额 1%~10% 的罚款; 尚未实施所达成的垄断协议的, 可以处 50 万元以下的罚款。

【相关链接 3】行业协会违反《反垄断法》的规定, 组织本行业的经营者达成垄断协议的, 反垄断执法机构可以处 50 万元以下的罚款; 情节严重的, 社会团体登记管理机关可以依法撤销登记。

第 5 节 行政垄断

【相关链接 4】经营者滥用市场支配地位的, 由反垄断执法机构责令停止违法行为, 没收违法所得, 并处上一年度销售额 1%~10% 的罚款。

第 5 节 行政垄断

【例题 1·单选题】根据反垄断法律制度的规定, 行政机关滥用行政权力, 实施限制竞争行为的, 除法律、行政法规另有规定的, 反垄断执法机构可以采取的处理措施是 ()。(2010 年)

- A. 责令行为人改正违法行为
- B. 对直接负责的主管人员和其他直接责任人员给予处分
- C. 对行为人处以罚款
- D. 向有关上级机关提出依法处理的建议

【答案】D

第 5 节 行政垄断

【例题 2·多选题】根据反垄断法律制度的规定, 下列情形中, 可处以 50 万元以下罚款的有 ()。(2016 年)

- A. 经营者达成垄断协议，但未实施
- B. 行业协会组织本行业经营者从事垄断协议行为
- C. 经营者未依法申报达到申报标准的经营者集中
- D. 行政机关滥用行政权力排除竞争

【答案】ABC

第5节 行政垄断

三、公平竞争审查制度(★★)

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(以下统称政策制定机关)制定市场准入、产业发展、招商引资、招标投标、政府采购、经营行为规范、资质标准等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。

第5节 行政垄断

2. 公平竞争审查标准

(1) 市场准入和退出标准

- ①不得设置不合理和歧视性的准入和退出条件;
- ②公布特许经营权目录清单,且未经公平竞争审查,不得授予经营者特许经营权;
- ③不得限定经营、购买、使用特定经营者提供的商品和服务;
- ④不得设置没有法律法规依据的审批或者事前备案程序;
- ⑤不得对市场准入负面清单以外的行业、领域、业务等设置审批程序。

第5节 行政垄断

(2) 商品和要素自由流动标准

- ①不得对外地和进口商品、服务实行歧视性价格和歧视性补贴政策;
- ②不得限制外地和进口商品、服务进入本地市场或者阻碍本地商品运出、服务输出;
- ③不得排斥或者限制外地经营者参加本地招标投标活动;
- ④不得排斥、限制或者强制外地经营者在本地投资或者设立分支机构;
- ⑤不得对外地经营者在本地投资或者设立的分支机构实行歧视性待遇,侵害其合法权益。

第5节 行政垄断

(3) 影响生产经营成本标准

- ①不得违法给予特定经营者优惠政策;
- ②安排财政支出一般不得与企业缴纳的税收或者非税收入挂钩;
- ③不得违法免除特定经营者需要缴纳的社会保险费用;
- ④不得在法律规定之外要求经营者提供或者扣留经营者各类保证金。

第5节 行政垄断

(4) 影响生产经营行为标准

- ①不得强制经营者从事《反垄断法》规定的垄断行为;
- ②不得违法披露或者要求经营者披露生产经营敏感信息,为经营者从事垄断行为提供便利条件;
- ③不得超越定价权限进行政府定价;
- ④不得违法干预实行市场调节价的商品和服务的价格水平。

第5节 行政垄断

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5节 行政垄断

【解释】除符合上述情形外，政策制定机关还应当说明相关政策措施对实现政策目的不可或缺，且不会严重排除和限制市场竞争，并明确实施期限；政策制定机关要逐年评估相关政策措施的实施效果，实施期限到期或者未达到预期效果的政策措施，应当及时停止执行或者进行调整。

本章小结

