

产业经济与竞争政策丛书

主编 / 吴汉洪

美国欧盟 横向并购指南研究

董红霞 著

Research on Horizontal
Mergers Guidelines of U.S and EU



中国经济出版社
CHINA ECONOMIC PUBLISHING HOUSE

产业经济与竞争政策丛书

主编 吴汉洪

美国欧盟横向并购指南研究

董红霞 著

 中国经济出版社
CHINA ECONOMIC PUBLISHING HOUSE

北 京

图书在版编目 (CIP) 数据

美国欧盟横向并购指南研究/董红霞著. —北京: 中国经济出版社, 2007. 1

ISBN 978 - 7 - 5017 - 7682 - 5

I. 美... II. 董... III. 企业合并—对比研究—世界
IV. F 279. 1

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2006) 第 124740 号

出版发行: 中国经济出版社 (100037 · 北京市西城区百万庄北街 3 号)

网 址: www.economyph.com

责任编辑: 许秀江 电话: 010 - 68359417 E-mail: xxj09@163.com

责任印制: 张江虹

封面设计: 支点书装

经 销: 各地新华书店

承 印: 三河市佳星印装有限公司

开 本: 880mm × 1230mm 1/32 印张: 15.125 字数: 380 千字

版 次: 2007 年 1 月第 1 版 印次: 2007 年 1 月第 1 次印刷

印 数: 1—4000 册

书 号: ISBN 978 - 7 - 5017 - 7682 - 5 / F · 6390 定价: 36.00 元

版权所有 盗版必究 举报电话: 68359418 68319282

服务热线: 68344225 68369586 68346406 68309176



吴汉洪

经济学博士，中国人民大学经济学院经济学教授、博士生导师。比利时鲁汶大学和美国乔治城大学高级访问学者。中华外国经济学说研究会理事、北京外国经济学说研究会秘书长。中国《反垄断法》审查修改专家小组成员。



董红霞

经济学博士，现任职于河南省国有资产监督管理委员会。曾参与国务院法制办课题研究，参与编著21世纪工商管理MBA系列教材《管理经济学》、国家统计局教材《产业经济学》、2005年度《中国经济热点前沿》等，在《中国经济观察》、《中州学刊》等发表论文十多篇，经济学译著多部。

内容提要

企业并购是现代经济运行中的一个突出现象，并购可以使企业实现规模经济、提高效率、增强竞争力。同时，并购也存在着自发的和不可避免的排除、限制竞争的趋势。因此，对企业并购行为进行规制是反垄断法的三大核心内容之一。

目前，世界范围内对并购进行规制的分析框架大多是基于经济学理论的支撑，经济分析方法在美国和欧盟的并购规制中居于主导地位，这集中体现在美国和欧盟关于横向并购的指南中。本书从经济分析视角对并购规制中的相关市场界定以及并购对市场竞争的影响进行研究，并在理论研究的基础上对美国和欧盟的并购指南进行了剖析，提炼出中国关于并购规制的分析框架（即并购指南），并提出相关的政策建议。

丛书前言

2006年10月8日至11日，中国共产党第十六届中央委员会第六次全体会议在北京举行。全会研究了构建社会主义和谐社会的若干重大问题。全会一致认为，社会和谐是中国特色社会主义的本质属性，是国家富强、民族振兴、人民幸福的重要保证。构建社会主义和谐社会，是我们党以马克思列宁主义、毛泽东思想、邓小平理论和“三个代表”重要思想为指导，全面贯彻落实科学发展观，从中国特色社会主义事业总体布局和全面建设小康社会全局出发提出的重大战略任务，反映了建设富强民主文明和谐的社会主义现代化国家的内在要求，体现了全党全国各族人民的共同愿望。

和谐社会的一个基本特征，就是它是有秩序的，作为复杂系统的社会，其秩序包括政治秩序、社会秩序、市场秩序等诸多方面。

在市场经济条件下，市场秩序的一个重要方面是竞争秩序。市场经济归根到底是一种竞争经济，竞争是市场经济有效运行的前提和基础。经济理论和经济实践告诉人们，竞争既有巨大的积极作用，也会带来一定的消极后果。在市场经济中，竞争的积极作用表现在：它是推动商品经济得以发展的外在动力；它对微观经济主体有较强的激励作用；它可以使社会经济资源得到合理的配置。另一方面，

竞争的消极后果表现为：其一，竞争的优胜劣汰会使生产和资本趋于集中，而这种集中本身会有两重性，在一定范围内的集中可能带来规模经济效益，促进生产的发展，但超过一定的限度，便可能造成垄断。垄断会排除和窒息竞争，使竞争机制的作用难以正常发挥，导致垄断价格，产品供应减少，生产经营效率降低，资源配置不合理，经济失去活力，广大消费者和社会公共利益遭受损害。其二，竞争必然会产生不正当竞争行为，在一部分经营者进行正当竞争的时候，有一部分经营者企图通过与正当竞争相悖的不正当手段，不惜损害竞争对手的利益，为自己争取竞争优势。这种不正当竞争行为破坏了正常的竞争秩序，削弱了竞争积极作用，同样会影响社会生产力的发展，损害广大消费者和社会公共利益。

市场竞争利与弊共存的事实，客观上向人们提出了竞争需要控制这一课题。为了保证市场经济的健康发展，为了扬竞争之长，避竞争之短，需要作为社会管理者的国家通过有效的竞争政策为市场竞争过程创造和保持所需的制度框架，确立市场竞争的“游戏”规则。

竞争政策是指政府为保护和促进市场经济中的有效竞争而采取的行动措施、制定的法规条例和设立的监督实施机构的总和。竞争政策的基本目标就是保护和促进竞争，使市场竞争机制和价格机制发挥有效的调节功能。与其他经济政策相比，竞争政策的一个重要特点是，它通常以有关控制竞争的法律为基础。换句话说，有关控制竞争的法律本身就构成了竞争政策的基本内容，从这个意义上说，

作为竞争政策主体部分的反垄断法或反垄断政策基本上是同义语。

在有关部门的努力下,《中华人民共和国反垄断法(草案)》已经形成。该草案于2006年6月7日经国务院常务会议讨论并原则通过,目前正在提交全国人民代表大会常务委员会审议。预计不久的将来,《中华人民共和国反垄断法》将正式施行。

反垄断法是保护市场竞争,防止和制止垄断行为,保护市场秩序的重要法律制度。作为中国《反垄断法》审查修改专家小组成员,我有幸目睹了中国反垄断立法的基本过程,同时也强烈地感受到经济学分析应该在反垄断领域发挥重要的作用。

首先,在反垄断立法方面,经济学分析能够发挥重要的作用。从狭义的立法角度看,反垄断立法似乎只是一个制定法律条文的问题,但在每一法律条文的背后,可以说都与经济学有着密切的关联。经济学已经证明,在某些假定之下,市场会使资源能够有效率地配置。竞争是市场经济的灵魂,是推动经济发展的根本动力。但在分散决策的市场经济中,合意的竞争秩序的建立和完善,不可能由市场自发地形成,而应该由包括反垄断法在内的政府的竞争政策来实现。从这个意义上说,我国的反垄断立法的目的在本质上是一个经济学的认识问题,即什么是合意的竞争秩序?反垄断法鼓励什么?保护的又是什么?众所周知,竞争的理论(当然也包括垄断的理论)是微观经济学中的标准内容。经济学关于竞争的理论显然有助于对反垄断

立法目的的认识。另一面，反垄断法在一定程度上是使非法的垄断成为一种犯罪，但使垄断非法化的问题在于垄断有“好”、“坏”之分。在某些情况下，产生垄断的一些企业行为本身就是合理竞争所鼓励的。不满足于在竞争性市场上为生存而挣扎的企业，决定另冒风险开发新的产品，以便在某种程度上控制其产品的价格；企业制造更好的产品，寻求更加便宜的生产方法，向那些缺乏创新和效率的竞争对手施加压力，在这种情况下，对“好”的垄断的追求是推动经济进步的动力。相反，“坏”的垄断对经济的生产能力和激励起着破坏性的作用，例如，期盼在未来拥有垄断地位的企业只有试图消除竞争，获得控制价格的权力，并由此得到经济上的好处。在这种情况下，垄断并不创造任何对社会来说有价值的东西。这种垄断（行为）是一种以反对任何挡路的竞争者为目的策略的对策。如果允许这种“坏”的垄断存在，它就会对自由和公平的竞争产生限制，导致经济福利的减少。反垄断立法为了通过提出一套规则来指导企业的行为，必须对什么是“坏”的垄断给出一个有意义的界定。在这方面，发挥经济学在经济效率方面分析的专长是自然而然的。具体而言，我国反垄断立法中诸如关于市场支配地位的界定，滥用市场支配地位行为的认定、垄断协议的认定、企业兼并的管理以及一些企业行为的豁免等条款，均需从经济学效率的角度予以考虑。美国学者理查德·A·波斯纳说过：“经济学的考察能使法学研究重新致力对法律作为社会工具的理解，并使法律在这方面起到更有效率的作用。”

其次，在反垄断执法方面，经济学分析更能够发挥重要作用。可以想象，一旦我国的反垄断法颁布并施行，所带来的挑战就是，法庭如何对垄断案当事人（企业）的行为进行认定。例如，当法庭指控某个企业违反反垄断法时，为了以事实为根据，就很可能涉及被指控企业的市场、成本、利润和进入障碍等经济概念，这需要经济学的帮助。进一步讲，当法庭以法律为准绳对某个被告企业的反竞争行为进行裁决时，其主要挑战来自于这样一种困境，站在不同的立场上，对企业的市场行为的评价是完全可能不同的。在一定程度上，反垄断的执法给执法人员的基本素质提出了更高的要求。如前所述，对竞争和垄断的分析是经济学的基本领域。不难想象，经济学分析在我国反垄断执法当中将发挥越来越大的作用。从国外的反垄断执法实践看，由于信息的不完全性，反垄断执法中常常会发生下面的错误：一是实际的执法打击了公平击败竞争对手的诚实竞争者；二是没有禁止试图（或已经）破坏公平竞争的行为。为了避免上述错误，就需要法庭对企业的某些行为所涉及的各种事实做广泛的调查，如这种行为存在的原因是什么？它对市场竞争有什么影响？对消费者的影响又是如何？等等。这些往往需要大量的经济学分析。

正是出于上述考虑，在有关部门和相关人员的大力帮助下，我们策划了这套丛书。本丛书以产业经济和竞争政策为论题，以服务于中国竞争政策的制定和执行作为出发点的落角点。

在社会主义市场经济条件下，制定和实施中国的竞争

政策是一项前无古人的工作，其意义和挑战都同样重大。我们愿将该丛书献给所有关心中国竞争政策的人，并愿同全国的经济工作者和学术界一道，共同推动我国竞争政策领域的发展、改革以及经济学研究事业。

吴凤鸣

于中国人民大学经济学院

2006 年 10 月

目 录

导 论

一、问题的提出	(1)
二、国内外关于并购规制的研究成果及本书切入的角度 和研究的目 的	(4)
三、本书研究的意义	(6)
四、本书研究的线索、内容和方法	(8)
五、本书的创新与不足	(12)

第一章 企业并购和并购规制的基本理论

第一节 企业并购的概念和类型	(15)
一、企业并购的概念	(15)
二、企业并购的类型和特征	(18)
第二节 西方企业并购的动因理论	(24)
一、效率理论	(24)
二、增强企业市场势力理论	(27)
三、降低成本	(28)
四、多样化经营	(29)

第三节 中国企业并购的动因	(31)
一、消除亏损	(31)
二、优化资源配置	(32)
三、提升企业竞争力	(32)
四、低产业集中度促使并购	(33)
五、其他原因	(35)
第四节 并购规制的经济学理论基础	(36)
一、企业并购规制的政府管制理论	(36)
二、企业并购规制的产业组织理论	(38)
三、经济理论对企业并购规制的影响	(48)
第五节 本章小结	(49)

第二章 并购规制中的市场界定和市场势力

第一节 并购规制中的市场界定	(51)
一、界定相关市场的重要性	(52)
二、产品市场界定	(54)
三、地域市场界定	(63)
四、实施 SSNIP 的方法	(66)
五、界定相关市场的基本模型分类	(71)
第二节 市场份额和市场集中度	(74)
一、市场份额	(74)
二、市场集中度	(75)
三、市场份额和市场集中度的应用分析	(80)
第三节 企业的市场势力评估	(82)
一、影响市场势力的因素	(83)
二、市场势力的测量	(87)

三、市场份额、市场集中度与市场势力的 关系	(89)
四、集中—赢利假设	(95)
第四节 本章小结	(99)

第三章 企业并购中影响竞争的因素分析

第一节 企业并购中的寡头理论	(102)
一、相互依赖	(104)
二、相互合作	(115)
第二节 企业并购的潜在反竞争	(118)
一、单边效应	(118)
二、协调性的相互作用	(129)
第三节 企业并购规制中的补偿因素	(136)
一、企业并购中的效率	(137)
二、企业并购中的市场进入	(150)
三、垂危企业的辩护	(158)
第四节 本章小结	(158)

第四章 美国横向《并购指南》

第一节 美国横向《并购指南》背景：并购规制的 法律制度	(161)
一、美国反垄断法的思想脉络及立法背景	(161)
二、美国并购规制法律	(164)
第二节 经济理论对美国横向《并购指南》的 影响	(172)

一、1968 年的横向《并购指南》	(172)
二、1982 年的横向《并购指南》	(176)
三、1984 年的横向《并购指南》	(179)
四、1992 年的横向《并购指南》	(182)
五、1997 年的横向《并购指南》	(184)
第三节 美国横向《并购指南》研究	(186)
一、美国横向《并购指南》的分析框架	(187)
二、美国横向《并购指南》实施的 实证分析	(199)
第四节 本章小结	(210)

第五章 欧盟《横向并购指南》

第一节 欧盟《横向并购指南》背景之一：并购规制的 法律制度	(213)
一、欧盟国家的竞争法的思想脉络及 立法背景	(213)
二、欧盟企业并购规制的法律渊源	(216)
第二节 欧盟《横向并购指南》背景之二：并购规制的 改革	(222)
一、欧盟并购规制改革的源起	(222)
二、《欧盟并购条例》改革	(225)
第三节 欧盟《横向并购指南》	(237)
一、市场份额和集中度水平	(237)
二、横向并购可能的反竞争效应	(242)
三、抵消性买方力量	(247)
四、市场进入	(247)

目 录

五、效率	(248)
六、衰退企业辩护	(249)
第四节 欧盟与美国横向并购指南的比较	(250)
一、趋同性	(250)
二、存在的差异	(255)
第五节 本章小结	(259)
 第六章 中国并购指南探讨	
第一节 中国并购现状分析	(263)
一、中国企业并购现状	(263)
二、我国对企业并购进行规制的必要性	(269)
第二节 中国并购规制问题的探讨	(277)
一、中国并购规制的立法现状	(277)
二、美国和欧盟并购指南对中国的 借鉴意义	(281)
三、并购规制与产业政策的关系	(287)
第三节 中国并购指南探讨	(290)
一、中国并购指南要确立有效的经济标准	(290)
二、中国横向并购指南的总体框架	(293)
第四节 本章小结	(312)
参考文献	(315)
附录 1: 1997 年美国并购指南	(331)
附录 2: 2004 年欧盟并购指南	(378)
后 记	(467)

图表索引

图 1-1	英国被提议的并购按照横向、垂直、混合并购 分类的百分比(1994~1996)	20
图 1-2	驱动企业并购动因的比例	30
图 2-1	垄断的净福利损失	96
图 2-2	集中—赢利假设	97
图 3-1	价格成本差额和集中度之间的古诺关系	106
图 3-2	并购的赢利性分析	109
图 3-3	并购前没有市场势力的情况	144
图 3-4	并购前存在市场势力的情况	146
图 4-1	美国 HHI 安全港图示	192
图 4-2	美国实际操作中的 HHI 值与安全港 最低的 HHI 值比较	203
图 4-3	美国实际操作中的 HHI 值与安全港 中间值的 HHI 值比较	203
图 5-1	欧盟并购安全港指数	241
图 6-1	1998~2003 年外资并购的趋势	269
图 6-2	1991~2002 年美国反垄断当局受理的企业 并购申报数和规制数比较	273
图 6-3	1991~2002 年欧盟反垄断当局受理的企业 并购申报数和规制数比较	274
图 6-4	中国并购规制分析的大概框架	297
表 1-1	中国工业集中度(CR8)情况	34