



高等学校法学通用教材
GENERAL TEXTBOOKS OF LAW FOR HIGHER EDUCATION

竞争法

COMPETITION LAW

吕明瑜◆著



法律出版社
LAW PRESS CHINA



高等学校法学通用教材

GENERIC LAW COURSE MATERIALS

竞争法

吕明瑜 著

法律出版社
2004年·北京

图书在版编目(CIP)数据

竞争法/吕明瑜著. —北京:法律出版社, 2004. 7
高等学校法学通用教材
ISBN 7-5036-4978-X

I. 竞… II. 吕… III. 市场竞争—经济法—高等学校—教材 IV. D912.29

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2004)第 059428 号

©法律出版社·中国

责任编辑/王 扬

装帧设计/于 佳

出版/法律出版社
总发行/中国法律图书有限公司
印刷/永恒印刷有限公司

编辑/法律教育出版社
经销/新华书店
责任印制/张宇东

开本/A5
版本/2004年7月第1版

印张/14.625 字数/387千
印次/2004年7月第1次印刷

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里法律出版社综合业务楼(100073)
电子邮件/info@lawpress.com.cn
网址/www.lawpress.com.cn

电话/010-63939796
传真/010-63939622

法律教育出版社/北京市丰台区莲花池西里法律出版社综合业务楼(100073)
电子邮件/jiaoyu@lawpress.com.cn
读者热线/010-63939659

传真/010-63939701

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里法律出版社综合业务楼(100073)
传真/010-63939777
网址/www.chinalawbook.com

客服热线/010-63939792
电子邮件/service@chinalawbook.com

中法图第一法律书店/010-63939781/9782
中法图上海公司/021-62071010/1636
中法图深圳公司/0755-83072995

中法图北京分公司/010-62534456
中法图苏州公司/0512-65293270
中法图重庆公司/023-65382816/2908

书号:ISBN 7-5036-4978-X/D·4696

定价:26.00元

河南省重点学科经济法学科点项目

作者简介

吕明瑜,女,1962年12月生,河南省西峡县人,1985年毕业于郑州大学法律系并留校工作。法学硕士。1992年2月任讲师,1998年10月任副教授,2001年作为访问学者赴北京大学专门就竞争法问题进行为期一年的访问研究,现就职于郑州大学法学院,任经济法教研室主任、经济法硕士研究生导师,主要从事经济法教学与科研工作,研究方向为竞争法。曾主编、合著和参编《经济法学》、《竞争法学》等著作10余部,在《中国法学》等刊物上发表学术论文30余篇。

前 言

竞争法作为市场经济国家维护竞争自由的基本法,被誉为“经济宪法”、“市场经济的大宪章”。市场经济越发达的国家,其竞争法也越发达,竞争法对市场经济发展的重要性也越突出。正因如此,随着 1993 年我国市场经济体制的确立,同年 9 月我国即颁布了《中华人民共和国反不正当竞争法》。紧接着竞争法课程也相继走进我国各个高等院校法学专业的课堂,中国竞争法学的研究开始进入一个新的发展阶段。此后,中国的竞争法经历了 10 年的快速发展时期,取得了令人鼓舞的成就。本人正是在这一过程中与竞争法结下了不解之缘。

1996 年,当郑州大学法学院第一次对本科生开设《竞争法》课程时,本人便受任从事该课程的教学工作,担任自此以后历届学生的《竞争法》课程主讲任务。伴随中国市场经济的快速发展,以维护竞争这一市场基本运行机制为主旨的竞争法,越来越受到人们的广泛关注。专家、学者们以极大的研究热情和辛勤的笔耕,推出了一批批竞争法方面的研究成果,促使竞争法这个年轻的学科快速成长,并呈现出广阔的发展前景。置身于竞争法教学与科研之中的我,常常为中国现实对竞争法的迫切需要以及竞争法本身的博大精深与无穷魅力所感动。几年来,写本册子袒露所思所想以交流、就教于同仁的冲动,始终萦绕心间,挥之不去,有时也通过写一些小文章略作宽慰。

2001 年,本人作为国内访问学者被派往竞争法研究最发达的北京大学,师从全国惟一开设竞争法博士生研究方向的盛杰民老师,专门就竞争法问题进行为期一年的访问研究。于是,实现写作夙愿的难得机会就这么偶然地摆在了我的面前,岂敢懈怠,本人便于访问期间开始了《竞争法》一书的写作。首都名师名校云集的有利条件和北京大学得天

浓厚的学术氛围,为本人的竞争法研究提供了丰富的营养;访问导师盛杰民老师的悉心指导,使我研究中遇到的种种困惑和难题及时得以破解;而本人多年来在教学、科研中积累的知识与心得体会,则构成了《竞争法》一书的写作基础。本人试图通过《竞争法》一书,将现有竞争法的研究成果及个人多年来在竞争法研究中的收获做出较为系统、全面的总结和反映。

《竞争法》一书主要包括三方面内容,即竞争法理论研究、竞争法制度分析和竞争立法实践的考察。竞争法理论是研究和构建竞争法制度的基础,而竞争立法实践则体现了对竞争法理论与制度的综合运用。竞争法理论、竞争法制度和竞争立法实践三者之间的密切联系决定了它们都是竞争法知识体系中不可或缺的重要组成部分,对竞争法的这种三位一体的研究,是本书在对竞争法进行系统研究中所作的重要尝试。

竞争法理论部分,首先对竞争法的经济学理论基础——产业组织理论和竞争法的基本范畴——竞争这两个基本问题进行研究,进而以此为基础研究竞争法的一般原理,并就竞争法律关系及其要素进行分析,最后通过对竞争法形成与发展历程的考察,进一步揭示竞争法的理念与发展、变化规律。

竞争法制度包括反垄断法律制度和反不正当竞争法律制度两部分。其中反垄断部分主要研究了六种制度,即市场支配地位控制制度、限制竞争协议控制制度、经济力量过度集中控制制度、反垄断法的除外规定制度、反垄断法的域外效力制度和反垄断执法制度。反不正当竞争部分主要研究了八种制度,即仿冒行为规制制度、虚假宣传行为规制制度、商业贿赂行为规制制度、商业诽谤行为规制制度、侵犯商业秘密行为规制制度、不当促销行为规制制度、倾销与补贴行为规制制度、不正当竞争行为法律责任制度等。

竞争立法实践分别从中国、外国和国际三个方面进行考察。其中,中国竞争立法包括我国内地的竞争立法和台湾地区的竞争立法;外国竞争立法主要考察了竞争法发达或较为发达的美国、德国、日本、韩国、法国等;国际竞争法则从《保护工业产权巴黎公约》中的竞争法、欧洲共

同体竞争法、世贸组织竞争法及联合国竞争法等四个组成部分进行考察。

本书的研究特色可以概括为如下四个方面：

一、从理论、制度和立法实践三个层面对竞争法进行系统研究

从世界范围看，虽然竞争法诞生已逾百年，但它仍是一种崭新的法律制度。竞争法中的许多基本问题还在探讨之中，未能达成共识。如人们对竞争法的性质是公法、私法抑或社会法尚莫衷一是。在我国，自1980年第一个关于保护竞争的系统性规章颁布至今，竞争法仅仅有20多年的历史，而真正获得快速发展则只是近10年的事情。对于这样一个年轻的学科，人们对其研究的分散与不系统性是显而易见的，从现有的研究成果看，有侧重于竞争法理论研究的，也有侧重于竞争法律制度研究的，还有侧重于竞争立法实践研究的，但将三者结合起来进行系统和深入研究的成果却很有限。鉴于此，本书在吸收现有研究成果的基础上，采取理论——制度——立法实践三部曲的形式，拟就竞争法的系统研究做出尝试。

二、以竞争法目前研究的薄弱环节为切入口，突出重点，强调个性

在理论、制度、立法实践等每一个层面内的研究，本书并未贪大求全，而是在体现研究系统性的基础上，针对目前竞争法在该层面研究上的薄弱环节予以重点研究，充分显示个性。主要表现在以下几个方面：

其一，在竞争法理论方面，我国目前的研究已经形成基本框架，所涉及问题包括竞争法的调整对象、体系、政策目标、功能、价值、宗旨、原则等。但在理论研究的系统性与深度方面还很欠缺，竞争法理论中所涉及的深层次问题，如竞争法的经济学理论基础、竞争理论的法律分析、竞争法律关系及要素分析等，现有成果中涉猎不多或不深，而这些内容正是推进竞争法理论向纵深发展的重要突破口。本书便将这些内容作为重点进行专章或专节论述，并努力体现一定的深度。

其二，竞争法制度主要包括反垄断制度和反不正当竞争制度两大部分。其中，反垄断方面，由于经济性垄断在我国表现尚不充分，我国专门的反垄断法还没有出台，人们研究的重点多集中于中国要不要制定反垄断法、制定一个什么样的反垄断法、如何确立反垄断法的框架、

体系等等,有关反垄断方面的各种微观制度的研究相对薄弱。本书在反垄断这一部分直接切入具体微观制度这一研究主题,分别就反垄断法的六种主要制度进行较为深入的研究。在反不正当竞争方面,由于我国的《反不正当竞争法》颁布实施已 10 年,在有章可循的情况下,人们更多地是从现行法律规定出发,对我国的反不正当竞争法律制度予以研究,而从世界各国及国际范围内对反不正当竞争一般制度的研究则相对薄弱。缘于此,本书在反不正当竞争这一部分,以包括中国在内的世界各国及国际间反不正当竞争的法律规定为基础,进行综合研究,从中抽象出反不正当竞争的一般制度。

其三,在竞争立法实践部分,本书不局限于对各国及国际竞争法的一般介绍,而是侧重于以下几个方面研究:(1)对各国竞争法及国际竞争法不同组成部分的体系、特点进行比较分析;(2)关注各国及国际间近几年法律的修改情况及所颁布的新法律、法规;(3)反映各国及国际间竞争立法的最新变化动态和发展趋势;(4)揭示各国及国际间竞争立法实践中所反映出的一般规律。

三、更为重视对国际竞争法的研究

竞争法作为市场经济国家调整市场结构、规范市场行为、促进和保护竞争的基本法,首先产生于各国国内法体系,竞争法律部门也是从国内法体系中发展起来的。因此,在实际研究中,学者们多立足于国内法体系探讨竞争法的原则与制度,而对国际竞争法的研究相对薄弱。但在世界经济空前一体化及我国加入 WTO 这一新的背景下,国际竞争法的重要性日益突出。因此,本书无论是在理论方面,还是在制度与立法实践方面,均对国际竞争法给予更多的关注,加强对国际间反垄断与反不正当竞争的研究。特别需要说明的是,国际贸易中的倾销和补贴行为,人们普遍认为其是一种不正当竞争行为,属于国际竞争法的范畴,但长期以来反倾销与反补贴一直属于对外贸易法的范畴,很少有人将其纳入竞争法的体系中予以研究。本书认为,从竞争法的视角来規制倾销与补贴行为,更有利于对反倾销与反补贴的准确定位,克服对外贸易法框架下的反倾销与反补贴措施被滥用而导致新的贸易限制的弊端,故将反倾销与反补贴置于竞争法中予以研究。但考虑到反倾销与

反补贴制度本身的特殊性及其对该国际竞争法内容重要性的强调,未将其列入反不正当竞争法律制度一章,而是列专章予以考察研究。

四、《竞争法》一书适宜作教材,可满足不同层次学生的需要

《竞争法》是在总结和反映我国竞争法现有研究成果基础上所形成的一本适宜作教材的著作。本书采用“竞争法理论”、“竞争法制度”、“竞争法实践”这种三位一体的结构体系,正是充分考虑了作为教材,对竞争法知识要求的完整性和系统性;本书立足于对现有竞争法研究成果中精华内容的总结、提炼和反映,正是为了适应教材应反映“公认”、“公知”、“通说”及总体研究状况的要求;本书难易结合、共性与个性兼顾、知识介绍与问题探讨并举的内容安排,正是基于教材需满足不同层次学生需要的考虑。

由于目前各校开设竞争法课程的层次较多,《竞争法》一书专门就该书的可适用范围作了安排。其中,书的整体框架和基本知识体系是以本科生应掌握的内容为基础安排的,适宜作本科生的教材;扣除其中较深、较难的章节,即可作为远程教育和成教的教材;而对我国目前竞争法研究相对薄弱环节的重点研究,则可满足研究生学习、探讨之需要。

虽然笔者为本书的写作付出了极大的努力,但囿于水平,书中不足与疏漏之处在所难免,诚望读者不吝赐教。

作 者

2004年4月于郑州大学

目 录

前言	(1)
----	-------

上篇 竞争法理论

第一章 竞争法的经济学理论基础——产业组织理论	(3)
第一节 产业组织理论概要	(3)
一、产业组织理论的核心问题	(3)
二、产业组织理论的基本体系	(4)
三、产业组织政策	(12)
四、产业组织理论的变化与发展	(14)
第二节 产业组织理论与竞争法	(19)
一、产业组织理论为竞争法提供了经济学理论依据	(19)
二、竞争法为产业组织理论所揭示的矛盾和问题提供了有效的解决途径	(22)
第二章 竞争法的基本范畴——竞争	(24)
第一节 竞争的基本概念	(24)
一、竞争的含义	(24)
二、竞争的特征	(28)
三、竞争的分类	(31)
四、竞争的作用	(33)
第二节 竞争理论	(37)
一、自由竞争理论	(38)
二、马克思的竞争理论	(40)

三、完全竞争理论	(42)
四、不完全竞争理论	(44)
五、德国新自由主义的竞争理论	(45)
六、创新与动态竞争理论	(47)
七、有效竞争理论	(49)
八、哈佛学派的竞争理论	(50)
九、芝加哥学派的竞争理论	(50)
十、最佳竞争强度理论	(51)
十一、“可竞争市场”理论	(53)
第三节 竞争的法律规制	(55)
一、竞争法律规制的必要性	(55)
二、竞争法律规制的两种方法	(57)
三、竞争法律规制所涉及的主要内容	(57)
第三章 竞争法的一般原理	(59)
第一节 竞争法的基本概念	(59)
一、竞争法的定义	(59)
二、竞争法的调整对象	(61)
三、竞争法的特征	(67)
第二节 竞争法的政策目标	(68)
一、竞争法政策目标的涵义与意义	(68)
二、竞争法政策目标的确定依据	(69)
三、竞争法政策目标的主要内容	(71)
第三节 竞争法的基本原则	(73)
一、自由竞争原则	(73)
二、平等竞争原则	(74)
三、公平竞争原则	(75)
四、诚信竞争原则	(76)
五、适度干预竞争原则	(77)
第四节 竞争法的体系	(78)
一、竞争法体系的概念	(78)

二、竞争法体系所包括的基本内容	(78)
三、竞争法体系的结构	(82)
第五节 竞争法的立法模式	(84)
一、世界各国主要竞争立法模式	(84)
二、竞争立法模式的异同比较	(88)
三、中国竞争立法模式的选择	(90)
第六节 竞争法的地位	(94)
一、竞争法属经济法范畴,是经济法的组成部分之一	(94)
二、竞争法是经济法的核心组成部分,在经济法中占有 重要地位	(97)
三、竞争法价值功能多元化,在促进市场经济发展中 发挥重要作用	(98)
第七节 竞争法与相关法的关系	(101)
一、竞争法与宏观调控法	(101)
二、竞争法与消费者权益保护法	(102)
三、竞争法与产品质量法	(102)
四、竞争法与企业法	(103)
五、竞争法与价格法	(104)
六、竞争法与合同法	(104)
七、竞争法与侵权行为法	(105)
第四章 竞争法律关系	(107)
第一节 竞争法律关系概述	(107)
一、竞争法律关系的概念	(107)
二、竞争法律关系的特征	(108)
三、竞争法律关系的构成	(111)
第二节 竞争法律关系的主体	(111)
一、竞争法律关系主体的范围	(111)
二、竞争法律关系主体的特征	(113)
第三节 竞争法律关系的客体	(114)
第四节 竞争法律关系的内容	(116)

一、竞争权利	(116)
二、竞争义务	(118)
三、竞争权利与竞争义务的特征	(120)
第五节 竞争法律关系的运行	(121)
一、竞争法律关系的运行状态	(121)
二、竞争法律关系的运行依据	(122)
第五章 竞争法产生与发展探源	(124)
第一节 竞争法产生的基础和原因	(124)
一、竞争法产生的基础	(125)
二、竞争法产生的原因	(127)
第二节 竞争法形成与发展概况	(129)
一、竞争法形成与发展的过程	(129)
二、竞争法形成与发展的特点	(134)
第三节 竞争法发展与变化的趋势	(135)
一、竞争法的保护对象向多元化发展	(135)
二、竞争法的调整领域不断扩大	(136)
三、竞争法的技术性特征日益突出	(137)
四、对不正当竞争行为的制裁力度不断加大	(137)
五、对国内垄断的控制趋向温和与宽容	(138)
六、竞争法的国际化发展呈必然趋势	(139)

中篇 竞争法制度

第六章 反垄断法律制度	(143)
第一节 反垄断法概述	(143)
一、反垄断法的概念	(143)
二、反垄断法的特征	(145)
三、反垄断法的地位	(146)
四、反垄断法的基本内容与制度体系	(148)
第二节 滥用市场支配地位控制制度	(149)

一、市场支配地位	(149)
二、滥用市场支配地位行为	(158)
三、对市场支配地位的控制方法	(161)
第三节 经济力量过度集中控制制度	(167)
一、经济力量的一般集中与市场集中	(167)
二、阻止一般集中的企业控股规制	(169)
三、阻止市场集中的企业结合规制	(174)
第四节 联合限制竞争行为控制制度	(182)
一、联合限制竞争行为	(182)
二、规制联合限制竞争行为的原则	(189)
三、横向限制的规制	(193)
四、纵向限制的规制	(194)
第五节 反垄断法的豁免制度	(197)
一、反垄断法豁免制度的基本含义	(197)
二、反垄断法豁免制度的适用范围	(197)
三、反垄断法豁免制度的特点	(199)
四、反垄断法豁免制度的功能	(200)
五、反垄断法豁免制度的法律表现形式	(201)
第六节 反垄断法的域外效力制度	(202)
一、反垄断法域外效力的含义	(202)
二、反垄断法域外效力制度的确立与发展	(203)
三、反垄断法的域外执行	(209)
第七节 反垄断执法制度	(210)
一、反垄断执法机关	(210)
二、反垄断执法权限	(214)
三、反垄断执法程序	(216)
第七章 反不正当竞争法律制度	(219)
第一节 反不正当竞争法概述	(219)
一、反不正当竞争法的概念	(219)
二、反不正当竞争法的宗旨	(220)

三、反不正当竞争法与反垄断法的关系	(223)
四、反不正当竞争法的立法体例	(224)
第二节 仿冒行为规制制度	(226)
一、仿冒行为的概念	(226)
二、仿冒行为的特征	(227)
三、仿冒行为的客体范围	(228)
四、仿冒行为的法律调整	(230)
第三节 虚假宣传行为规制制度	(233)
一、虚假宣传行为的概念	(233)
二、虚假宣传行为的特征	(234)
三、虚假宣传的形式	(234)
四、虚假宣传行为的认定原则	(237)
五、虚假宣传行为的法律调整	(239)
第四节 商业诋毁行为规制制度	(242)
一、商业诋毁行为的概念	(242)
二、商业诋毁行为的特征	(243)
三、商业诋毁行为的表现形式	(243)
四、商业诋毁行为的认定	(244)
五、商业诋毁行为的法律调整	(247)
第五节 商业贿赂行为规制制度	(249)
一、商业贿赂行为的概念	(249)
二、商业贿赂行为的特征	(251)
三、商业行贿与商业受贿	(252)
四、商业贿赂行为的法律调整	(253)
第六节 侵犯商业秘密行为规制制度	(256)
一、商业秘密的概念	(256)
二、商业秘密的特征	(257)
三、商业秘密权的性质	(259)
四、侵犯商业秘密行为的表现形式	(260)
五、侵犯商业秘密行为的法律调整	(262)

第七节 不正当有奖销售行为规制制度	(265)
一、有奖销售行为的概念	(265)
二、有奖销售行为的特征	(266)
三、有奖销售行为的利弊	(267)
四、不正当有奖销售行为	(268)
五、对不正当有奖销售行为的法律调整	(270)
第八节 不正当竞争行为的法律责任制度	(272)
一、不正当竞争行为的民事责任	(273)
二、不正当竞争行为的行政责任	(276)
三、不正当竞争行为的刑事责任	(278)
第八章 反倾销与反补贴法律制度	(280)
第一节 反倾销与反补贴法概述	(280)
一、反倾销与反补贴法的概念	(280)
二、反倾销与反补贴法的性质	(281)
三、反倾销与反补贴法的立法概况	(283)
第二节 倾销行为规制制度	(286)
一、倾销	(286)
二、反倾销的条件	(292)
三、反倾销措施	(298)
四、反倾销调查	(299)
第三节 补贴行为规制制度	(304)
一、补贴	(304)
二、反补贴的条件	(309)
三、反补贴措施	(311)
四、反补贴调查	(312)

下篇 竞争立法实践

第九章 中国竞争法	(317)
第一节 中国竞争立法概况	(317)