



BOSHI WENKU
〔法学·经济法〕

滥用市场支配地位 法律规制研究

LANYONG SHICHANG ZHIPEI DIWEI
FALU GUIZHI YANJIU

李小明 著

知识产权出版社



BOSHI WENKU
[法学·经济法]

滥用市场支配地位 法律规制研究

LANYONG SHICHANG ZHIPEI DIWEI

FALU GUIZHI YANJIU

李小明 著

主要内容

市用滥
期小季

出版

址

网

发行部：010-8300883 8300880 8101 转 8118 真：010-8300883

编辑部：010-8300880 转 8118

编辑部：pean@china.com.cn

地址：北京富源里11号

开本：8

版次：2

字数：3

ISBN 978-7

版权所有

如有印装质量问题，可向本社退换。

知识产权出版社

内容提要

反垄断法是市场经济发达的国家维护竞争秩序的重要法律制度,素有“经济宪法”之称。反垄断法包括禁止联合限制竞争行为、禁止滥用市场支配地位与企业合并审查三大支柱。本书根据经济学原理对竞争的市场及其结构进行动态分析,揭示了各种垄断形态的经济、法律特征及其相互变化关系,即反垄断法三大组成部分的关系,提出了联合限制竞争行为是垄断发展的初级形态,而滥用市场支配地位是垄断发展的高级形态的观点,提出反垄断法并不禁止企业取得市场支配地位,只有滥用市场支配地位才受法律规制的观点。本书还分析了滥用市场支配地位的危害性、违法认定原则、法律责任等问题,对滥用市场支配地位主要形态的依法规制作了系统分析,最后对我国反垄断立法与执法提出了作者的设想。

责任编辑:彭小华

责任校对:韩秀天

装帧设计:SUN工作室

责任出版:卢运霞

图书在版编目(CIP)数据

滥用市场支配地位法律规制研究/李小明著. —北京:知识产权出版社, 2008. 5

ISBN 978-7-80198-848-5

I. 滥… II. 李… III. 企业法—研究 IV. D912.290.4

中国版本图书馆CIP数据核字(2008)第048068号

滥用市场支配地位法律规制研究

李小明 著

出版发行:知识产权出版社

社址:北京市海淀区马甸南村1号

邮编:100088

网址:<http://www.ipph.cn>

邮箱:bjb@cnipr.com

发行电话:010-82000893 82000860 转 8101传

真:010-82000893

责编电话:010-82000860 转 8115

责编邮箱:pengxiaohua@cnipr.com

印刷:北京富士印刷厂

经销:新华书店及相关销售网点

开本:880mm×1230mm 1/32

印张:10.75

版次:2008年5月第一版

印次:2008年5月第一次印刷

字数:280千字

定价:28.00元

ISBN 978-7-80198-848-5/D·564 (1881)

版权所有 侵权必究

如有印装质量问题,本社负责调换。

序 一

改革开放政策推动了中国的高速发展，作为贸易大国，中国的产品源源不断地输往世界各地，其他国家或地区的产品与技术也源源不断地进入中国，中国市场与世界市场已逐步融为一体；作为投资接受国，且随着中国企业海外投资步伐的加快，中国企业与外国（地区）企业之间的合作与竞争也成为市场经济发展的重要特征。经济全球化带动的市场竞争已经超出了地理的行政区划，变得更广泛、更直接、更激烈。

竞争是市场经济的本质特征，没有竞争的市场称不上是市场经济。市场经济中的竞争和垄断是如影相随、相伴共生的。只要市场上存在竞争，就必然会有排除或限制竞争的垄断行为产生。应该看到，改革开放以来，随着市场化程度的不断完善，各种垄断现象也日渐显现。企业联合限制竞争、优势企业滥用支配地位、或者通过并购试图垄断市场等行为，阻碍了统一、开放、竞争、有序的现代市场体系的形成，影响了国民经济持续、高效、健康的发展，有效规范市场竞争秩序已成为当务之急。

竞争法（反垄断法）在世界上已经有一百多年的历史，因其在维护市场竞争秩序方面的重要作用，被喻为“自由经济的大宪章”或“经济宪法”。目前，大多数市场经济国家（地区）都建立了反垄断法律制度。伴随着我国市场经济制度的不断完善，我国反垄断法立法也于1994年提上了日程，历经十三年立法者的艰苦工作，2007年8月30日，全国人大常委会审议通过了《中华人民共和国反垄断法》，自2008年8月1日起施行。反垄断法的颁布实施不但标志着社会对反垄断法理念和价值认识的统一，也反映了人们对反垄断法规范市场公平竞争秩序的期望。



反垄断法包括禁止卡特尔、禁止滥用市场支配地位和控制企业兼并，其中禁止滥用市场支配地位是反垄断法的重要组成部分。需要特别指出的是，禁止滥用市场支配地位不等同于遏制企业做大做强，也并不禁止企业在发展中取得市场支配地位，只是反对企业滥用其取得的市场支配地位破坏市场竞争。鉴于市场支配地位的形成及滥用涉及经济学、法学等多学科的分析，其行为危害性、违法认定、处罚形式和种类、法律责任等也关系到立法和司法问题，加强对其有关理论和实践的研究是必要的。

李小明博士有着较为丰富的国际贸易及司法实践工作经历，也有着较为扎实的经济与法学理论功底。他2002年进入中国政法大学攻读法学博士学位，毕业以后在大学里从事研究与教学工作。多年以来，他一直致力于国际经济与贸易法律问题的研究。在我国反垄断立法过程中，他选择了滥用市场支配地位的法律问题作为自己博士论文题目，此后又长期潜心于该问题的研究，有一定的心得和体会。作为他论文的评阅人和答辩人，我认为他论证严密，资料翔实充分，有针对性地提出自己研究得出的个性观点和看法，对反垄断理论的完善和立法有一定的参考价值。同时，他的研究成果的出版，也为广大读者理解和把握反垄断法律制度提供了可供选择的帮助。值此本书出版之际，谨向作者表示祝贺，也希望他在今后的工作中，持之以恒，创作出更多更好的作品。

有感而发，上述数言，是为序。

中华人民共和国商务部条约法律司司长

2008年4月8日



序 二

李小明博士自 2002 年考入中国政法大学起，就一直从事法学方面的学习和研究工作。李小明博士具有跨学科的专业背景，曾经取得工业管理工程专业的硕士学位和高级经济师职称，他在政法机关以及对外贸易实务部门工作多年，以后又在律师事务所做过律师，任过公司的法律顾问，现在湖南大学法学院从事科研与教学工作。可以说，他的这种跨学科的专业背景、较为丰富的法律实践工作经验和比较扎实的理论基础是他今后从事法学专业理论学习与研究的优势。

《滥用市场支配地位法律规制研究》是李小明博士在他的博士论文基础上修改完成的。反垄断法是一门专业性较强、跨越多个学科的经济法律学科。研究反垄断法律问题既需要较强的经济学理论知识，也需要扎实的法学理论功底以及对社会实践特别是国内外经济与贸易实践的了解。随着我国近 30 年改革开放所取得的举世瞩目的经济建设成就，反垄断法也日益成为国人关注的对象。李小明博士选择这样一个理论与实践性较强的课题进行研究，综合了他自身的条件与优势，也适应了我国当前司法改革、立法和执法实践的需要。

反垄断法俗有经济宪法之称，它由禁止垄断协议、禁止滥用市场支配地位以及经营者集中审查三大支柱组成。禁止滥用市场支配地位是反垄断法中的重要组成部分。作者本人通过研究认为，市场支配地位是指企业在市场上因取得诸如市场份额、技术、资源、资金等优势而不受其他企业竞争的影响与威胁，并能在竞争中不依赖于任何其他企业操纵市场产品的价格与供应的市场地位；而滥用市场支配地位则是指取得市场支配地位的企业为



了维持或增强取得的市场支配地位，利用取得的市场支配地位实施的反竞争行为。

为了研究反垄断法对滥用市场支配地位的法律规制问题，作者本人首先在他的研究中提出了反垄断法的一个基础理论问题：反垄断法为何由这三个部分组成？这三个组成部分相互之间是一种什么关系？禁止滥用市场支配地位在反垄断法中应当置于何种地位？为此，作者本人以经济学提出的四种市场结构模型为基础，采用动态的经济学分析方法，对四种市场结构之间的相互变化关系展开分析，进而探寻了垄断行为之联合限制竞争行为（垄断协议）、滥用市场支配地位以及经营者集中三者之间动态的变化关系，提出作为垄断形态的发展和变化，联合限制竞争行为是垄断行为发展的低级形态，滥用市场支配地位是垄断行为发展的高级形态的观点。作者认为，对垄断行为的这种动态分析为反垄断法由三大支柱构成找到了理论依据，并使反垄断法的各个组成部分构成了有机的整体，由此也得出了禁止垄断协议、滥用市场支配地位以及经营者集中审查各自在反垄断立法和执法中的理论地位。作者还将此三种垄断行为进行比较分析，认为与联合限制竞争行为相比，滥用市场支配地位行为本身更复杂、更隐蔽，实施手段更多，表现形式更多，行为自身更稳定，监管更困难；界定市场支配地位要考虑各种因素，包括对相关市场的界定、市场集中度分析、市场进入壁垒分析等。滥用市场支配地位的违法认定取决于对行为人行为的反竞争性的考查，结合对案例的分析，作者提出了四种认定方法：对市场竞争的排斥及限制、企图独占市场、损害消费者利益、认定滥用市场支配地位的综合因素。作者认为，对滥用市场支配地位的违法认定应当通过大量的经济学分析考查行为人行为的合理性，因此，提出了应当以合理原则而不是本身违法原则作为滥用市场支配地位的违法认定原则的观点。在承担法律责任方面，作者认为，滥用市场支配地位与联合限制竞争行为在立法上也应当区别对待而不是同等对待。作者还



对滥用市场支配地位的各种典型形式加以实证研究以印证自己的观点，例如分别对掠夺性定价、拒绝交易、超高定价、共同滥用市场支配地位等进行案例分析，并且分别提出了自己的一些独立看法。最后，作者以自己的结论为基础，对我国反垄断立法中关于规制滥用市场支配地位的规定中存在的问题进行了分析，就其修订与完善提出了自己的建议。

李小明博士的《滥用市场支配地位法律规制研究》一书的出版当然是在吸收和借鉴已有相关科研成果的基础上取得的，尽管本书有些观点仍有待于进一步思考和完善，但应当肯定的是，他在研究中提出的一些新观点和新看法是有一定学术价值的，对我国反垄断立法与执法活动也有一定的参考作用。李小明博士在研究中能够做到独立思考、敢于创新、勇于探索，而不是人云亦云步人后尘，这些都是一个科研工作者应当具备的素质，是难能可贵的，应当充分加以肯定。作为他的指导老师，在该书出版之际，我愿意为之作序，同时希望他今后继续努力，不断探索，以取得更好的成绩。

是为序。

中国政法大学国际法学院

博士生导师、教授

2007年12月31日

内容摘要

本书是在作者2005年的博士学位论文的基础上经过加工修改完成的。禁止滥用市场支配地位是反垄断法三大重要组成部分之一,鉴于开展对禁止滥用市场支配地位的理论研究在反垄断立法和司法实践上具有重要意义,本书分五章对禁止滥用市场支配地位进行了认真研究。

本书第一章首先探讨了滥用市场支配地位的定义,并以此为基础从理论上对滥用市场支配地位进行分类,有针对性地确立了本书的研究范围;随后阐述了滥用市场支配地位对市场竞争、经济发展和消费者福利的损害,分析了禁止滥用市场支配地位在反垄断立法中的重要性及其立法体例,论述了对它加以立法规制的必要性;最后概括了当前世界上反垄断立法各主要发达国家及国际组织关于滥用市场支配地位的立法并进行了比较与分析,进一步强调了禁止滥用市场支配地位在反垄断立法中的重要性。

本书第二章主要通过经济学分析和比较研究方法提出了关于滥用市场支配地位的新观点。主要内容包括:根据经济学理论提出的四种竞争市场结构理论,作者提出以动态发展的观点来看待这四种模型的相互变化,即假定市场结构按完全竞争市场→垄断竞争市场→寡头垄断市场→完全垄断市场的方向发展和变化,揭示出市场支配地位的形成过程,分析了市场支配地位的法律特征,提出了只有滥用市场支配地位才属违法的观点。以此为基础,作者进一步揭示了企业合并、联合限制竞争行为、滥用市场支配地位之间的动态变化关系,为反垄断法由此三大支柱组成找到了理论依据,并使反垄断法的各个组成部分构成了有机的整体。作者接着探讨了界定市场支配地位要考虑的各种因素,包括

对相关市场的界定、市场集中度分析、市场进入壁垒分析等。作者还通过对滥用市场支配地位与各种垄断行为的比较研究提出如下观点：其一，与联合限制竞争行为相比，滥用市场支配地位行为本身更复杂、更隐蔽、实施手段更多、表现形式更多、行为自身更稳定、监管更困难，最终得出了滥用市场支配地位是垄断行为中的高级形态的重要结论；其二，通过对共同滥用市场支配地位与联合限制竞争行为进行比较研究，指出了共同滥用市场支配地位行为的法律特征，为依法界定共同滥用市场支配地位行为提供了理论依据。作者所作的上述研究为滥用市场支配地位在反垄断法中占据重要地位、反垄断执法机关重视和加强对滥用市场支配地位的立法和执法提供了充分的理论依据。

本书第三章深入探讨了滥用市场支配地位的违法认定、违法认定原则及其法律责任问题。作者提出滥用市场支配地位的违法认定取决于对行为人行为的反竞争性的考查，并结合对案例的分析，提出了四种认定方法：对市场竞争的排斥及限制、企图独占市场、损害消费者利益、认定滥用市场支配地位的综合因素。作者还以第二章提出的滥用市场支配地位是垄断行为中的高级形态结论为基础，提出对滥用市场支配地位的违法认定应当通过大量的经济学分析考查行为人的合理性，因此，提出了应当以合理原则而不是本身违法原则作为滥用市场支配地位的违法认定原则的观点。作为对滥用市场支配地位的法律救济，作者最后研究了滥用市场支配地位的行政法律责任、民事法律责任和刑事法律责任，并指出停止违法行为、进行罚款、给予损害赔偿是滥用市场支配地位行为人承担法律责任的基本责任形式，而分拆企业、给予监禁和罚金的刑事处罚是滥用市场支配地位行为人承受严厉处罚的法律责任形式，也是震慑各种滥用市场支配地位行为的最有效手段。

本书第四章以滥用市场支配地位的形式分类为基础，结合司法实践中的案例对滥用市场支配地位行为进行了分类实证研究。

由于滥用市场支配地位行为在法律上的典型分类包括掠夺性定价、拒绝交易、搭售、价格歧视、超高定价、共同滥用市场支配地位等形式，因此，作者首先分别从经济和法律原理上对各种类型滥用市场支配地位行为进行了分析和探讨，随后分别结合西方发达国家发生的典型案例进行实证研究。本书所有案例的实证分析都表明，审理滥用市场支配地位案件必不可少的环节：通过对行为人产品或服务相关市场的界定，市场集中度分析，经济力量比较分析，营销渠道、市场环境和特点等因素的分析，确定行为人是否具有市场支配地位，并在此基础上进一步确定行为人是否滥用了市场支配地位。分析、判断的标准就是评估行为对市场竞争的限制、对竞争对手的排挤、对消费者福利的损害产生的影响，以最终得出此种行为是否为垄断市场或企图垄断市场的行为的结论。本章所作的实证研究结论均支持了本书前三章提出的观点。

本书第五章从滥用市场支配地位的域外管辖权出发，首先讨论了国家主权的四个方面：独立权、管辖权、平等权和自卫权，指出管辖权尤其司法管辖权是国家主权的体现。本章接着对管辖权与国家主权的关系，特别是绝对主权论和有限主权论进行了分析，指出在当代经济全球化背景下，行使国家的域外管辖权应当适用有限主权论的观点。本章第二节着重探讨了反垄断法中禁止滥用市场支配地位的国际执法合作问题，在分析了反垄断国际执法合作的实践基础上，指出了反垄断国际执法合作中面临的问题，例如各国国情的差异、反垄断案件本身的复杂性、缺乏强有力的争端解决机制等，因而得出在反垄断国际执法合作问题上，应当坚持以域外管辖权作为反垄断国际执法合作的前提，以积极礼让原则通过双边或区域性条约开展国际执法合作，并将制定全球性的多边竞争法典作为长远目标。

本书第六章首先分析了我国面临的滥用市场支配地位问题，总结和回顾了我国以前颁布的与禁止滥用市场支配地位有关的立

法及执法现状。以本书研究结论为基础指出了现有关于滥用市场支配地位的立法及执法中存在的不足。本章最后结合本书研究禁止滥用市场支配地位的结论，指出了我国反垄断立法中关于禁止滥用市场支配地位的规定中存在的问题，有针对性地对中国反垄断法关于禁止滥用市场支配地位的立法提出了相关立法建议，并提出了我国在反垄断领域同样应当将禁止滥用市场支配地位作为反垄断立法和执法重点的观点，本书还指出禁止滥用市场支配地位不是仅靠一国国内的执法就能实现的，因此应当加强在此领域的国际合作。

关键词：市场竞争，反垄断，独占或企图独占，市场支配地位，滥用市场支配地位，掠夺性定价，拒绝交易，搭售，价格歧视，超高定价，共同滥用市场支配地位，国家主权，域外管辖



ABSTRACT

The bookmaking was finished through the editions and corrections of the author's graduated dissertation of doctor of laws by the author by the end of 2007. Prohibition of abuse of dominant position is one of three important pillars of anti-monopoly law, the dissertation is divided into five chapters to carry out a serious research on prohibition of abuse of dominant position, refer to it's remarkable significance of theoretical research for legislation and judicial practice in anti-monopoly field.

Chapter one firstly explores definition of abuse of dominant position and then theoretically categorizes it on the basis of definition to define particular scope of the dissertation's research on it; thereafter the chapter elaborates it's damage to market competition, economic development and consumers' welfare, and illustrates it's importance, discusses it's legislative structures in anti-monopoly law, emphasizes the necessity of regulation on it; the chapter lastly summarizes legislation of prohibition of abuse of dominant position and concurrently makes a comparative study of it's legislation of those countries and international organizations which have enacted well-developed anti-monopoly laws up to now in the world, further emphasizes it's importance in anti-monopoly law.

Chapter two chiefly establishes the author's new viewpoints in the dissertation about abuse of dominant position through economic analysis and comparative study. The contents of Chapter



two primarily includes: according to four forms of competitive market structure of economic theory, the author suggests to treat with changing relationships among four competitive market structure with dynamic and developing perspective, through a presumption that the market structure change slowly pursuant to direction of market of perfect competition→ market of monopolistic competition→ market of oligopoly→ market of complete monopoly, thus explains forming process of dominant position, analyzes legal status of dominant position, proves that only abuse of dominant position be prohibited. At the basis of previous studies, the author makes a further study of dynamic relations among merger of enterprises, conspiracy of enterprises, abuse of dominant position, finds the reason which anti-monopoly law is composed of three pillars, such as prohibition of conspiracy of enterprises to limit competition, supervision of merger of enterprises, prohibition of abuse of dominant position, makes the three pillars of anti-monopoly law be elaborated as an organic whole. Thereafter, the author explores various elements of defining dominant position, which include defining relevant market, analyzing concentration ratio, consideration of entry condition of market, etc. Through a comparative study of abuse of dominant position with various monopolistic behaviors, the author thus concludes viewpoints such as: firstly, abuse of dominant position is in itself more complicated, more concealed, more appearing forms, more stable, more difficult to be regulated by the authority than other monopolistic behaviors, finally gets an important conclusion which abuse of dominant position is an advanced condition among monopolistic behaviors; secondly, through a comparative study of abuse of joint dominant position



with prohibition of conspiracy of enterprises to limit competition, the author finds out behavioral and legal characters of abuse of joint dominant position and thus establishes a theoretical support to define it by legislation. The author's above studies set up sufficient theoretical support for more important position of abuse of dominant position in anti-monopoly law and government's reinforcing legislation and enforcement of law against abuse of dominant position in anti-monopoly field.

Chapter three makes a deep study of problems, which include the determination of unlawfulness of abuse of dominant position, determination principles of its unlawfulness, its liabilities. The author points out that determination of unlawfulness of abuse of dominant position depend upon investigation of anti-competitiveness of conducts in question, and four methods are suggested to fulfill determinations of its unlawfulness, such as determination of exclusion and limitation to market competition, determination of attempting to monopolization, determination of damage to consumers' welfare, consideration of other elements to determine abuse of dominant position. Pursuant to the conclusion that abuse of dominant position is an advanced condition among monopolistic behaviors in chapter two, the author points out that a large of economic analysis should be used to ascertain reasonableness of conducts in question when unlawfulness of abuse of dominant position is determined, thus a viewpoint is suggested that rule of reason should be used as determination principle of unlawfulness of abuse of dominant position instead of per se violation. Finally, as legal remedies to abuse of dominant position, the author studies their liabilities, such as administrative liabilities, civil liabilities, criminal liabilities, and points



out that liabilities such as ceasing unlawful act, imposing fines, imposing damage compensation are basic ones which should be borne by party concerned, and adjudications of breaking up large firms and putting person liable into jail together with imposing criminal fines are the most severe liabilities borne by party concerned and also the most effective tools to prohibit them.

Chapter four chiefly makes a further study of various conducts of abuse of dominant position at the basis of categorizing them by appearing forms and together with relevant cases occurred in judicial practice. Refer to typical forms of abuse of dominant position including predatory pricing, refuse to deal, tying arrangement, price discrimination, excessive pricing, abuse of joint dominant position, etc., the author firstly makes respective explorations of various conducts of abuse of dominant position through economic and legal theory, and then makes positive studies of them, combining considerations of typical cases occurred in western developed countries. All cases' positive studies in the chapter prove necessary procedures of trying cases of abuse of dominant position: to affirm whether party concerned got dominant position through defining relevant product or service market, analyzing concentration ratio, making a comparative study of economic power owned by party concerned, considering problems such as distribution network, market environment and character, etc, thereafter to make a further confirmation of whether party concerned abused it's dominant position, the criteria are assessments of influence of abuse conducts' limitation to competition, exclusion of rivals, damage to consumers' welfare, finally to decide whether conducts in question are ones monopolized the market or attempt to monopolize the market. The con-

clusion of the chapter proves the viewpoints concluded in previous chapters.

Chapter five firstly at a basis of extraterritorial jurisdiction of abuse of dominant position discusses the four aspects of national sovereignty such as independent right, jurisdictional power, right of equality, and right of self-defense. Jurisdictional power, including the judicial jurisdictional power embodies the national sovereignty. The chapter then analyzes the relationship between jurisdictional power and national sovereignty, especially the views of absolute sovereignty and limited sovereignty. The limited sovereignty should be available when applying the national sovereignty at a present background of economic globalization. The chapter furtherly focuses on the international co-operation of prohibiting abuse of dominant position when executing anti-monopoly law, and points out that the problems exist to be solved refer to the international co-operation of executing of anti-monopoly law, such as the distinctions among various nation's conditions, the complexity of anti-monopoly cases, without a strong dispute settlement mechanism, etc. thus, the chapter concludes that extraterritorial jurisdiction should be insisted as a basis of international co-operation of enforcement of anti-monopoly law, various nations can develop their mutual international co-operation by the rule of positive comity through bilateral or district treaties. The destination of enacting a globalization anti-trust code could not be eagerly reached for us at present.

Chapter six firstly analyzes various forms of abuse of dominant position mainly resulted from domestic enterprises, transnational corporations and foreign enterprises outside the border of China, which appeared in the present development of Chinese