

反垄断实用经济学的圣经 涉外企业案头必备工具书

The Economics of EC
Competition Law:
Concepts, Application
and Measurement



欧盟竞争法的经济学： 概念、应用和测量

[英] 西蒙·毕晓普 (Simon Bishop) / 迈克·沃克 (Mike Walker) 著

董红霞 译

吴汉洪 校



人民出版社

The Economics of EC
Competition Law:
Concepts, Application
and Measurement



欧盟竞争法的经济学： 概念、应用和测量

[英] 西蒙·毕晓普 (Simon Bishop) 迈克·沃克 (Mike Walker) 著
董红霞 译 吴汉洪 校



人 民 出 版 社

责任编辑:高晓璐
封面设计:孙文君

图书在版编目(CIP)数据

欧盟竞争法的经济学:概念、应用和测量/(英)西蒙·毕晓普 著;
董红霞 译. —北京:人民出版社,2016.6
ISBN 978-7-01-016395-6

I. ①欧… II. ①西…②董… III. ①欧洲联盟-反不正当竞争法-研究
IV. ①D950.229

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2016)第 139267 号

欧盟竞争法的经济学:概念、应用和测量

OUMENG JINGZHENGFA DE JINGJIXUE GAINIAN YINGYONG HE CELIANG

[英]西蒙·毕晓普 迈克·沃克 著 董红霞 译 吴汉洪 校

人民出版社 出版发行
(100706 北京市东城区隆福寺街 99 号)

北京盛通印刷股份有限公司印刷 新华书店经销

2016 年 6 月第 1 版 2016 年 6 月北京第 1 次印刷

开本:710 毫米×1000 毫米 1/16 印张:53.75

字数:663 千字

ISBN 978-7-01-016395-6 定价:199.00 元

邮购地址 100706 北京市东城区隆福寺街 99 号

人民东方图书销售中心 电话 (010)65250042 65289539

版权所有·侵权必究

凡购买本社图书,如有印制质量问题,我社负责调换。

服务电话:(010)65250042

中文版序

我最初于 1996 年开始构思本书的写作。从那时到现在的 20 年间，竞争政策及其实施发生了许多变化。在撰写本书第一版时，尽管并未明确阐述，但人们一般都认为，美国反托拉斯法引领着竞争政策的发展，只有华盛顿的决定才是重要的决定。之后，欧盟竞争总司逐步进入人们的视野，刚开始只是美国反托拉斯机构资历较浅的伙伴，后来获得了与美国反托拉斯机构相同的地位。截至今日，在全球范围内具有显著影响力的，除美国和欧盟这两大竞争法辖区之外，还有中国。有关一项全球性合并如何获得批准的讨论，经常集中于华盛顿、布鲁塞尔和北京竞争执法机构的态度。中国竞争政策能够如此之快地获得这样的地位，充分体现了中国竞争政策领域内同仁们的积极努力，包括竞争法执业者、学者，以及中国三家反垄断执法机构执法人员的付出。

撰写本书第一版的动机，源于我和现任英国竞争与市场管理局首席经济学家迈克·沃克（Mike Walker）的如下想法，即经济学推理和分析在欧盟竞争法中的地位将会更加显著。这种趋势不仅一直在持续，而且在加速发展。2003 年，欧盟竞争总司设置了首席经济学家这一职位，还设置了由经济学家组成的专家团队来支持首席经济学家的工作。这支专家团队的规模也迅速扩张。经济学的重要性同样反映在欧盟竞争总司所发布的指南和行动指导中，如《关于相关市场界定的通告》、《关于纵向限制的指南》、《关于横向合并的指南》、《关于非横向合并的指南》、《关于适用第 102 条查处排他性滥用执法重点的行动指导》等。所有这些文件都在相关政策领域明确地采纳了经济学分析方法。

这些发展趋势自然使得部分竞争律师和执法人员对经济学分析予以更多关注。尽管存在不同难易程度的优秀的经济学教材，但这些教材的重点在于经济学分析技术本身，很少关注在实践中运用这些经济学分析技术，及其所涉及到的政策议题。同样，很少有专著直接讨论经济学在实践中的运用，更鲜有专著试图回应竞争律师和其他非经济学家的需求。鉴于此，本书以竞争政策议题为核心，讨论经济学原则，分析经济学推理在法律实施中的运用，并讨论经济学推理对于商业行为的影响。本书的目的在于，分析竞争法判例所涉及到的关键经济学议题，并举例说明这些经济学议题与竞争法实施之间的相关性。

本书主要讨论欧盟竞争法所涉及到的经济学议题，并主要运用欧盟竞争法判例来阐述相关问题。尽管如此，相同的经济学原则也同样被其他竞争法辖区所适用。本书所讨论的经济学分析方法因此也经常能够被适用于那些没有明确采用欧盟竞争法模式的司法辖区之中。因此，我希望本书第三版的中文译本，能够为中国竞争政策的发展和完善尽绵薄之力。

非常感谢吴汉洪教授、董红霞博士、RBB 的同事余妍和冯身修以及人民出版社编辑高晓璐和其他幕后人士为翻译本书所提供的帮助。尤其感谢余妍促成了本书翻译工作的启动和顺利完成。

西蒙·毕晓普 (Simon Bishop)

2016 年 5 月

译者序

2008年8月1日起施行的中国《反垄断法》，是中国社会主义市场经济体制建设的重要里程碑，体现了国家让市场发挥配置资源的决定性作用，进一步完善社会主义市场经济体制的坚定决心。

至今，中国反垄断法生效实施已近8年，中国反垄断配套立法、行政和司法执法以及执法机构国际交流等各项工作相继展开，一些重要反垄断案件的查处和公布，在国内和国际均产生了较大的积极影响。

展望未来，对中国反垄断事业而言，无论在立法方面，还是在执法方面仍有大量工作要做。但笔者认为，一个基础性的工作就是要加强反垄断方面的教育和培训工作。首先，当前我国很多地方政府、企业，尤其是国有企业对市场竞争机制，竞争政策和反垄断法还没有基本的认识。这种认识上的僵化和滞后在很大程度上阻碍了我国竞争政策的落实。国际上的经验表明，转型国家的竞争机构需要在制定、实施反垄断法的初期给予竞争倡导足够的关注。其次，为推动竞争政策的有效实施，按照党中央、国务院有关要求，国家发展改革委正在研究建立公平竞争审查制度，对政府部门拟出台的政策措施进行审查，防止其排除和限制市场竞争。而真正推进公平竞争审查制度，则需要进行大量的教育和培训。再次，鉴于反垄断问题的复杂性，提高现有的反垄断执法人员的专业水平和业务素质是一项长期的，基础性的工作。尤其是在我国目前反垄断执法资源相对不足，反垄断案件复杂性逐渐增加的背景下，更应该加强这方面的工作。

正是基于上述考虑，在人民出版社的帮助下，我们组织翻译了由西蒙·毕晓普和迈克·沃克合著的《欧盟竞争法的经济：概念、应用和测量》一书，该书具有以下特点：

第一，读者对象广泛。正如该书作者在序言中指出的，该书是所有竞争法从业者，包括竞争主管机构、法律顾问、决策者和学生都应该阅读的一本书。由于竞争法与经济学紧密相关，因此，涉及这方面的每个人都应尽己所能去了解竞争法的基本原则和政策目标。

第二，内容广泛。该书既有对竞争法基本概念，如有效竞争，市场支配力评估和相关市场等内容的介绍，又包括了近年来的一些重要议题，如双边市场、招投标研究、并购模拟和损害赔偿估算等。

第三，反映了欧共体竞争执法的一些新变化。该书第二部分着重于欧共体并购条例，不仅论述了相关内容，还反映了欧盟委员会针对横向并购与非横向并购分别采用了不同的指导方针。这些都有助于我国的读者了解欧共体竞争执法的一些新变化。

需要指出的是，本书中出现的第 101 条对应的是原欧盟条约的第 81 条，第 102 条对应的是原欧盟条约的第 82 条，特此说明。

笔者认为，该书中文版的出版有如下意义：有助于我国竞争执法人员掌握执法过程中需要了解的相关经济学的概念和方法，提高经济学的基本素养；有助于反垄断领域的从业者，包括律师和法律顾问学习、了解反垄断领域中的经济学知识；有助于我国高等学校相关专业的在校生学习，提高他们的经济分析能力。

本书的分工如下：由我主持全书的翻译工作，董红霞博士负责翻译全书的基本内容。在校译过程中，博士后董笃笃和权金亮提供了一定的帮助。RBB 经济咨询公司的余妍女士也提供了大力帮助。最后由我定稿。

我们在此感谢人民出版社的高晓璐女士，她积极联系版权才使该书中文版得以出版。在编辑和出版过程中，高女士仔细和高效的工作也给我们留下了深刻印象。

由于时间仓促和水平有限，翻译中的偏颇和错误在所难免，敬请读者批评指正。

吴汉洪

于中国人民大学明德楼

2016 年 2 月 1 日

代 序

自首次接触反垄断法学并将之作为自己最主要的研究领域至今二十余年，其间不仅目睹了世界范围内反垄断法学理论和实践的变迁，更亲历了中国反垄断法及诸多配套规章的制定和实施。这中间，一个最深刻的体会就是反垄断法学与反垄断经济学愈加紧密的结合。正如美国著名法学家波斯纳（R. A. Posner）在其著作《反托拉斯法》一书的再版序中谈到自己删去第一版的副标题“一种经济学的观点”的原因时谈到的：“今天在反托拉斯问题上，难道还有其他的观点吗？”而在通过经济学的视角考察反垄断法学，将经济学的方法和分析思路应用于反垄断法实践，为反垄断法的立法、执法和司法活动提供理论支撑和技术分析工具方面，本书的两位作者——来自欧洲的西蒙·毕晓普（Simon Bishop）和迈克·沃克（Mike Walker）无疑是佼佼者。早在1998年，在本书的第一版中，两位作者就断言经济分析与经济学论证将在未来欧共体竞争法中扮演更加重要的角色。

本书的两位作者不仅具有高深的反垄断经济学和法学专业知识，更有长达几十年的将反垄断经济学运用于具体垄断案件展开分析的实践经验。这就使得他们的这本著作既不同于纯粹的竞争法法律解释学著作，又比那些纯粹介绍或研讨反垄断经济学基本理论的著作更具实践价值。正如两位作者在原序中谈到的那样，本书旨在重点讨论经济学的分析方法如何在竞争法的适用中发挥作用。以此为出发点，也使得本书成为此领域中为数不多的佳作之一。

虽然本书以欧盟竞争法为研究对象，但对中国读者而言同样具有很高的实用价值。一方面，我国《反垄断法》在立法过程中就广泛借鉴了包括

欧盟在内的世界各主要反垄断法域的立法和执法经验，因此研究欧盟竞争法更有助于加深我们对我国反垄断法的理解。更为重要的是，我国《反垄断法》自 2008 年开始实施至今，理论界和实务界也都面临着这样的问题——如何将经济学分析方法有机纳入抽象的对非法垄断行为构成要件的分析过程之中。对于行政执法机构和法院而言，他们需要在掌握相关经济学知识的基础上，学习和借鉴包括欧盟在内的各主要反垄断法域在过往案例中对经济学分析方法和分析工具进行运用的经验，来适应、形成这种与传统法律思维不同的反垄断案件所特有的思维方式，进而建构起我国对垄断案件的行政执法和司法分析框架体系。可喜的是，近期的一些案件表明，我国的行政执法机构和人民法院在这方面进行了非常了不起的尝试。对于广大企业和律师而言，在我国反垄断法配套法规还不尽完善，典型案例数量还较为有限的情况下，学习和了解包括欧盟在内的其他国家和地区既往的案例和经验，有助于快速领会反垄断法的精要，进一步加深对我国反垄断法的理解，通过学习和掌握各种反垄断的经济学分析方法来完善企业的合规性审查等。

多年以前，因研究需要，曾研读本书（第一版），并因此加深了对欧盟竞争法的理解和认识，也开始意识到经济分析对反垄断法的重要意义。机缘巧合，值此书第三版中译本面世，很荣幸受邀作序，诚挚的向竞争法学友推荐本书，希望更多的读者能通过本书获益！

黄 勇

（对外经济贸易大学竞争法中心主任、法学院教授）

序

正如我在本书第二版的序中所说，这是所有竞争法从事者，包括竞争主管机构、法律顾问、法官、政策制定者和学生，都应阅读的一本书。竞争法与经济学有关，因此，涉及这方面的每个人都应尽己所能去了解它的基本原则和政策目标。此外，熟悉经济学家们在处理一些特别案例时所使用的各种方法论也很重要。本书第二版发行七年以来一直广受读者追捧，第三版同样倍受欢迎。那些时而被称为“更经济学”的分析方法在近代已根深蒂固。这些可在个案中看到，尤其是在欧盟并购条例下，越来越多复杂的方法被应用到了个案中，人们也接受了那些包含比以往案例有更多经济分析的判决。经济学的重要性在委员会指南中也显而易见，例如横向并购与非横向并购指南和《欧盟第 102 条款查处市场支配地位企业滥用性排他行为的执法重点指南》。因此，不足为奇，本书的成长和本身就反映了经济学日益增长的影响。第三版的内容比第二版多很多，增添了许多备受欢迎的新材料。

本书的结构仍然与以前的版本一样，在本书第一部分，读者可以读到这些内容的基本概念——有效竞争、市场力量评估和相关市场。在市场力量的讨论中增添了抵消性买方力量、勒纳指数和一个近年来变得很重要的话题——双边市场这些新内容。在市场界定这一章节，作者为实践中时会出现的一些失误提供指导，“玻璃纸谬误”就是众多失误之一。

本书的第二部分着重于第 101 条款、第 102 条款和欧盟并购条例。这些章节中的大部分内容都作出了改动以体现过去七年的发展。这段时期，委员会要根除卡特尔的决心越来越坚定：如今罚款的数额巨大，而且委员

会的许多决定导致了随后的损害赔偿诉讼。曾经，经济学在卡特尔案例中并没有发挥很大作用。然而，在近些年却有了变化，越来越多的经济学家参与到案例的实质性分析中，例如，信息交换协议实际上会不会对价格造成影响？如果不会，那么是否应该认为此协议是根据目标限制竞争，而不是依靠是否构成影响而限制竞争？而且，在考虑案例的正确罚款额，以及执行规定在本国法院的一系列诉讼中，计算何种程度的损害应予以赔偿这项极为艰巨的任务时，经济学家们越来越多地被要求施以援手。本书新的版本包含了很多对这些重要话题很有用的论述。本书也详细说明了 2005 年欧盟竞争总司讨论稿之后对第 102 条的应用，以及委员会较新的《执法重点指南》。在此最新版中，有两个章节是关于并购规制的，而不是像旧版一样仅有一章节，这反映了委员会针对横向合并与非横向合并分别采用了不同的指南。

了解经济学家在处理实际案例时使用的方法和基本经济概念同等重要。本书的第三部分主要是针对这些方法提出一些极为有用的论述，例如，包括弹性分析法的使用、招投标研究、冲击影响分析、价格集中度研究、并购模拟、装运和运输成本测试和损害赔偿估算等。

我重点突出了第三版中的主要改动。当然，还添加了其他一些内容，在这就不一一指出了。渴望了解经济学对竞争法以及竞争政策作出的贡献的读者们会发现本书的价值是无法估量的——感谢作者对精编新版的卓越贡献。

理查德·韦思 (Richard Whish)

2009 年 10 月于伦敦国王学院

前言

本书的初版于 1998 年完写成，主要阐述经济推理和分析在欧盟竞争法中的重要地位。自从第二版于 2002 年写成后，这个趋势持续并快速发展。这一趋势发展的明显标志是经济学家所介入的案例数量与类型，以及越来越多的经济学家在欧洲各种竞争主管机构里工作。欧洲委员会的欧委会竞争总司于 2003 年新增了首席经济学家这一职位，并且设立了一支由经济学家组成的专家团队来支撑该职位，这使得经济分析的重要性得到了进一步的确认。^① 自那以后，该团队的规模迅速发展扩大。但在我们看来，最为重要的标志依然是欧委会竞争总司和某些国家的竞争主管机构在政策和政策指南中所采取的越来越多的经济手段。在欧盟竞争政策的背景下，这类例子包括相关市场的界定通告、纵向约束指南、横向合并指南、非横向合并指南和欧盟条约第 102 条款查处企业滥用性排他行为的执法重点指南。^② 所有这些文件在相关的政策领域都采取了详尽的经济分析方法。

对涉及竞争法的律师和政府官员来说，这些新发展自然而然地提高了他们对这个话题的兴趣。但如今市面上好几本较好的经济学教科书都存在不同程度的复杂性，这些律师和官员的关注点在于经济分析技巧本身，而

① 罗勒和贝格斯 (Röller, Buigues) (2005)，以一个业内人士的观点来特别看待首席经济学家团队的作用，和普通看待欧委会竞争总司内部经济学家的普通作用。

② 欧洲委员会 (1997)《关于欧盟竞争法中相关市场定义的委员会通告》OJ C372/5；欧洲委员会 (2000)《委员会通告：纵向约束指南》(2000/C29/01)；欧洲委员会 (2004)《欧洲理事会关于控制企业间集中条例下的横向合并评估指南》(2004/C 31/04)；欧洲委员会 (2008)《欧洲理事会关于控制企业间集中条例下的非横向合并评估指南》(2008/C 265/07)；以及欧洲委员会 (2008)《欧盟条约第 82 条查处市场支配地位企业滥用性排他行为的执法重点指南》。

不是在实践中用到或可能用到的对政策问题的分析。同样地，只有为数不多的书籍直接涉及经济学的实际应用，尤其是只有极少数是尝试着解决竞争法事务律师和其他非经济学人士的需求。^③ 因此，本书中关于经济原理的条款明确地侧重于政策问题——经济推理如何与法律的实际应用及法律方法对商业和商业行为的影响产生关联。本书旨在为出现在欧盟竞争法案例中的重点经济问题提供指引，并提供一些相关的实际案例。

虽然本书专门注重欧盟竞争法中出现的经济学问题，但需要注意的是，随着越来越多的成员国将欧盟竞争法纳入本国法律，欧盟竞争法与国内竞争法的相关性也不断增强。^④ 此外，本书所述的经济分析技巧甚至对于一些并没有明显地参考欧盟竞争法建立起本国竞争法的管辖区也经常适用。

竞争法事务律师、竞争主管机构官员和涉及这个领域的经济学家（作为学者兼顾问）这三类人群对本书的第一部分会感兴趣。在这一部分，我们将以一个明确务实的方式来讨论“有效竞争”的本质、市场力量与与市场界定相关的问题——这是竞争政策分析的三个核心概念。第二部分主要针对律师和竞争主管机构的官员，但毫无疑问，经济学家们可能也会对经济原理的实际应用讨论产生兴趣。该部分主要讨论第 101、102 条款和并购条例背后的经济理论。自第二版出版以来，针对在这些领域中出现的经济问题的讨论已有了进一步扩展，这反映了经济学起主要作用的案例数量的普遍增长，也反映了两套并购指南的引入和由欧委会竞争总司发布的第 102 条款指南的采用。而关于并购评估的相关经济概念则分两个章节讨论：第一章节讨论横向合并，第二章节讨论非横向合并。而第三部分的针对对象再次回到那三类人群。这个部分论述了在竞争分析中可用来区分竞争假说的各种实证方法。该部分比第一、第二部分更具技术性。我们知道部分材料对于非经济学家人士来说有相当的难度，特别是第 10 章和 15 章的部分内容。但是，希望第三章将会提供各种实证方法的基本知识，从而给那

③ 显著的例外包括 Mehta 和 Peeperkorn (2007)，Motto (2004) 和 Lyons (2009)。

④ 除了德国，所有成员国都有并购规制而且都有仿效第 101、102 条款而制定的国内法。

些可能遇到的实证分析一个更为精确的评定。

不论直接还是间接，为这本书作出贡献的人数不胜数。其中就包括过去十八年来和我一起共事的竞争律师们。他们使得我们多次重新审视和改善我们对将经济理论应用到真正世界市场的理解和对经济学针对政策问题可以有效说明的内容的理解，这是一个持续不断的过程。类似的表述也适用于在欧委会竞争总司工作的官员和不同国家的竞争主管机构，尤其是英国公平交易局、英国竞争委员会、南非竞争委员会及法庭、澳大利亚竞争及消费委员会和德国联邦卡特尔局。我们还要感谢每一位经济学同事为我们持续的经济学教育所做的贡献。感谢你们！

我们还要向那些曾经被迫详细阅读本书初稿并作出评论的人们致以诚挚的谢意。此外，还要感谢那些为本书第一和第二版提供帮助以及协助完成此版的人们：路易莎·阿芙索、马库斯·巴尔道夫、保罗·多布森、巴勃罗·弗洛里安、博扬·伊根拖维科、米格尔·德拉马诺、理查德·穆加特罗伊德、达莉亚·普里吉奥尼、维塔利·普鲁然斯基、弗朗西索·罗萨蒂、塔尼亚·范登·布兰德、马泰斯·维瑟、克里斯·沃尔特斯、格雷格·威尔和理查德·韦思。

再一次特别感谢理查德·韦思为本书写序。

目 录

第一章 导 论 / 1

- 第一节 欧盟竞争政策目标 / 4
- 第二节 “更经济学的方法”的影响 / 9
- 第三节 实证技巧的使用 / 10
- 第四节 本书内容安排 / 11

第一部分 概念

第二章 有效竞争 / 15

- 第一节 关于“有效竞争”的一些可能定义 / 16
- 第二节 两个极端：完全竞争与垄断 / 21
- 第三节 欧盟竞争法的福利标准 / 29
- 第四节 寡头垄断模型 / 33
- 第五节 动态因素 / 47

第三章 市场力量评估 / 54

- 第一节 什么是市场力量 / 55
- 第二节 市场力量指标 / 65
- 第三节 勒纳指数：市场力量的测定 / 93
- 第四节 排除能力 / 96
- 第五节 双边市场 / 98
- 第六节 盈利能力和市场力量的关系 / 102
- 第七节 根据认定的反竞争行为来分析市场力量 / 109

补充阅读 多产品企业和勒纳指数 / 111

第四章 相关市场 / 113

第一节 界定相关市场：假定垄断者测试 / 117

第二节 玻璃纸谬误 / 129

第三节 界定相关市场的常见谬误 / 136

第四节 市场界定实践中更深入的问题 / 150

第五节 解读产品高度差异化的市场份额 / 158

第二部分 应用

第五章 有关第 101 条的经济学应用 / 165

第一节 简介 / 165

第二节 卡特尔与共谋 / 171

第三节 纵向限制 / 196

第四节 横向协议 / 221

第五节 市场界定在第 101 条中的作用 / 229

第六章 有关第 102 条的经济学应用 / 233

第一节 简介 / 233

第二节 支配地位和滥用的经济学定义 / 236

第三节 第 102 条中支配地位的适当作用 / 242

第四节 过高定价 / 247

第五节 售后市场 / 255

第六节 排他性交易 / 260

第七节 委员会对忠诚折扣方案的政策 / 271

第八节 搭售与捆绑销售 / 288

第九节 掠夺性行为 / 305

第十节 拒绝供应：关键设施及利润挤压 / 339

第十一节 第 102 条对共同支配地位的阐述 / 358

补充阅读 成本基准 / 359

第七章 横向并购经济学 / 366

- 第一节 欧盟企业并购控制综述 / 366
- 第二节 经济学与法律 / 373
- 第三节 相关市场在并购分析过程中的作用 / 380
- 第四节 单边效应 / 385
- 第五节 市场进入 / 403
- 第六节 买方力量 / 407
- 第七节 协调效应 / 410
- 第八节 效率 / 431
- 第九节 评估网络行业的并购 / 435
- 第十节 评估双边市场的并购 / 437
- 第十一节 涉及破产企业的并购 / 440

第八章 非横向并购经济学 / 444

- 第一节 经济学与法律 / 446
- 第二节 评估能力：相关市场和市场份额的作用 / 451
- 第三节 评估纵向并购引起市场封锁的可能性 / 452
- 第四节 混合并购引起封锁的可能性评估 / 470
- 第五节 协调效应 / 483
- 第六节 非横向并购的效率 / 484
- 补充阅读 竞争强度和双重边际化 / 489

第三部分 测量

第九章 实证分析介绍 / 495

- 第一节 实证分析在欧盟竞争法中的作用 / 496
- 第二节 关于采用量化分析的常见评论 / 499
- 第三节 第三部分讨论的实证方法 / 501

第十章 价格测试 / 509

- 第一节 价格关联分析 / 509