

反垄断法教程

阮赞林 主编 于杨曜 副主编

 上海人民出版社

反垄断法教程

阮赞林 主编 于杨曜 副主编

 上海人民出版社

图书在版编目 (C I P) 数据

反垄断法教程/阮赞林主编. —上海: 上海人民出版社, 2011
ISBN 978 - 7 - 208 - 10374 - 0

I. ①反… II. ①阮… III. ①反垄断法—教材
IV. ①D912.29

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2011)第 227337 号

责任编辑 顾兆敏
封面装帧 陈楠

反垄断法教程

阮赞林 主编

世纪出版集团

上海人民出版社出版

(200001 上海福建中路 193 号 www.ewen.cc)

世纪出版集团发行中心发行

常熟市新骅印刷有限公司印刷

开本 720 × 1000 1/16 印张 19.5 插页 4 字数 329,000

2011 年 12 月第 1 版 2011 年 12 月第 1 次印刷

ISBN 978 - 7 - 208 - 10374 - 0/D · 2003

定价 36.00 元

前言

我们给法学专业本科的高年级学生开设《竞争法》选修课,给法学专业硕士研究生开设《反垄断法专题研究》课程。无论是本科生还是研究生,都希望有一本既容易理解,也不要太厚的教材。由于反垄断法本身的复杂性、技术性、学科交叉性等特点,所以要向学生们推荐一本容易理解且不太厚的教科书,确实不容易。所以,我们在讲课的时候,多从某个具体问题出发,介绍反垄断法的内容,然后再总结梳理反垄断法的整体结构内容。经过尝试,证明学生不仅比较容易掌握专业知识,而且还有助于培养学生的学习。经多次课堂教学的实践,并将每次课堂教学中碰到的新问题进行不断的修改,逐渐地完善讲稿,从而形成了相对而言,比较适合于本科生和研究生学习的讲义,在讲义的基础上进一步修改成目前出版的《反垄断法教程》。

本教程在编写内容上,遵照学生学习新知识的循序渐进的规律,由浅入深,并将经济学的基础知识结合到内容中去。反垄断法所调整的是市场经济关系,所以经济学基础理论是反垄断法的重要知识构成部分。与以往反垄断法教材不同的是,我们在内容安排上,用专门的章节介绍相关的经济学基础理论,而这些经济学基础理论对学生们来说,也是比较容易理解的。在经济全球化背景下,市场竞争活动已经在全球范围内展开,垄断与反垄断也已经超出了一国主权范围。因此,国际反垄断也成为各国十分关注的新问题,而我们的教程比较系统地介绍了反垄断法的国际化问题。另外,市场竞争文化建设对市场竞争秩序的维护、对反垄断法的实施都有重大的影响,我们在教程中编入市场竞争文化的内容,也是其他教材中比较少见的。知识产权领域的竞争问题是各国反垄断法规制的难点问题之一,如何在法律保护的知识产权垄断权与知识产权的权利滥用之间划定合理的边界,确实需要发挥反垄断立法者、执法者的智慧。我们在教程中对知识产权的反垄断问题也进行了深层次的讨论。除了上述内容上的一些特点外,我们在编写体例、整体结构方面也有一些创新。

因为是日常课堂教学积累起来的讲义,其内容多为参照、引用、编辑各位学

者已经比较成熟的成果,至于具体参照、引用、编辑了哪位学者的成果,已经不容易明确区别了,所以,只能在最后的参考文献中列出各位学者的成果。尽管如此,仍然还有很多学者的成果,我们在此教程中也参照引用了,但在参考文献中可能有所遗漏,我们在此表示感谢并敬请谅解。

阮赞林、于杨曜

2011年8月于上海华东理工大学

目 录

前言	1
----	---

第一编 反垄断法基础

第一章 竞争与垄断	3
-----------	---

第一节 竞争与经济效率	3
-------------	---

一、竞争概述	3
--------	---

二、经济效率的含义	5
-----------	---

三、竞争促进效率	6
----------	---

第二节 竞争的市场条件	7
-------------	---

一、完全竞争市场的条件	7
-------------	---

二、垄断市场的条件	8
-----------	---

三、垄断竞争市场的条件	8
-------------	---

四、寡头垄断市场的条件	9
-------------	---

第三节 垄断及其社会成本	9
--------------	---

一、垄断的含义	9
---------	---

二、垄断的类型	10
---------	----

三、垄断与竞争的关系	13
------------	----

四、垄断——社会财富的损失	14
---------------	----

第四节 规模经济与垄断	15
-------------	----

一、规模经济概述	15
----------	----

二、竞争与规模经济	15
-----------	----

三、垄断与规模经济的对立统一	16
----------------	----

第二章 竞争法与反垄断法	18
--------------	----

第一节 竞争法的主要内容	18
--------------	----

一、竞争法的含义	18
----------	----

二、竞争法的基本特点	20
三、竞争法的作用	21
四、竞争法的体系结构	23
五、竞争法的立法模式	24
第二节 反垄断法的主要内容	25
一、反垄断法概述	25
二、反垄断法的功能	26
三、我国反垄断法的主要内容	28
第三节 反不正当竞争法的主要内容	33
一、反不正当竞争法概述	33
二、我国反不正当竞争法的主要内容	34
三、反不正当竞争法与反垄断法的区别	36
第三章 市场力量与市场界定	39
第一节 市场力量与市场界定的含义	39
一、市场力量的含义	39
二、市场界定的含义	40
三、相关市场界定的方法	42
第二节 相关商品市场	45
一、相关商品市场的含义	45
二、商品的可替代性	46
三、以欧盟相关市场界定为例	47
第三节 相关地域市场	51
一、地域市场的含义	51
二、界定地域市场的相关因素	52
三、以美国商品地域市场界定为例	53
第四节 相关时间市场	55
一、相关时间市场的概述	55
二、界定相关时间市场的影响因素	56
第四章 反垄断法与相关政策	58
第一节 反垄断法与产业政策	58

一、产业政策概述	58
二、反垄断法的基本作用机制	59
三、产业政策对反垄断法实施的影响	60
四、产业政策与反垄断法的互动	61
第二节 反垄断政策与贸易政策	65
一、贸易政策概述	65
二、贸易政策的影响因素	66
三、贸易政策的实施措施	67
四、反垄断法在国际贸易中的作用	68
五、贸易政策与反垄断法的互动性	69
第三节 反垄断政策与管制政策	71
一、管制政策概述	71
二、管制的类型	72
三、经济管制	73
四、政府管制与市场机制	74
五、反垄断法与政府管制的互动	76

第二编 反垄断法的实体规范

第五章 垄断协议	81
第一节 垄断协议概述	81
一、垄断协议的含义	81
二、垄断协议的认定	82
三、垄断协议的经济影响	84
第二节 横向垄断协议	86
一、横向垄断协议概述	86
二、横向垄断协议的类型	87
三、横向垄断协议的反垄断审查	90
第三节 纵向垄断协议	93
一、纵向垄断协议概述	93
二、纵向垄断协议的主要类型	95
三、纵向垄断协议的反垄断审查	97

第六章 市场优势地位的滥用	100
第一节 市场优势地位的识别	100
一、市场优势地位的含义	100
二、市场优势地位的滥用	100
三、市场优势地位滥用的危害性分析	102
第二节 市场优势地位滥用的主要形式	103
一、不正当的价格行为	103
二、强制交易	104
三、搭售	104
四、差别对待	105
五、排他性交易	105
六、知识产权的滥用行为	106
第三节 市场优势地位滥用的反垄断审查	106
一、市场优势地位的确定	106
二、我国市场优势地位的确定	108
三、滥用行为的确定	109
四、我国对滥用行为的反垄断审查	112
第七章 经营者集中	114
第一节 经营者集中概述	114
一、经营者集中的含义	114
二、经营者集中的主要类型	115
三、经营者集中审查的焦点	116
第二节 经营者集中审查的立法例	117
一、经营者集中审查的立法原则	117
二、美国的经营者集中规则	118
三、欧盟的经营者集中规则	120
四、其他国家的经营者集中规则	121
第三节 经营者集中审查的标准	122
一、审查标准的含义	122
二、欧盟的审查标准	123
三、美国的审查标准	124

四、我国的审查标准及审查程序	125
五、审查标准的趋同性	126
第四节 经营者集中的效率抗辩	127
一、效率抗辩的含义	127
二、经营者集中审查与效率的抗辩——以美国为例	128
三、对我国经营者集中反垄断审查的启示	129
 第八章 自然垄断与行政垄断	132
第一节 自然垄断	132
一、自然垄断概述	132
二、自然垄断存在的原因	134
三、自然垄断与经济垄断、国家垄断和行政垄断	135
四、反垄断法、管制政策、自然垄断	136
第二节 自然垄断的反垄断法规制	137
一、自然垄断的反垄断法规制原因	137
二、自然垄断与竞争	138
三、自然垄断行业存在的主要问题	139
四、我国自然垄断与反垄断法规制	140
第三节 行政垄断	141
一、行政垄断概述	141
二、行政垄断的形式	142
三、行政垄断形成原因	144
四、行政垄断的反垄断法规制	145
 第九章 与知识产权有关的反垄断问题	147
第一节 知识产权垄断概述	147
一、知识产权垄断的含义	147
二、知识产权垄断的背景	148
三、知识产权垄断的特征	150
第二节 知识产权垄断与反垄断法适用	152
一、知识产权与反垄断法的互补性	152
二、知识产权垄断与权利的滥用	154

三、知识产权垄断的反垄断法适用中存在的问题	156
四、知识产权垄断的反垄断法适用的建议	157
第三节 知识产权反垄断的国际经验	159
一、WTO 协议中关于限制滥用知识产权的规则	159
二、美国的知识产权反垄断实施经验	160
三、欧盟的知识产权反垄断实施经验	162
四、日本对知识产权的反垄断控制	164
五、我国台湾对知识产权反垄断控制	166

第三编 反垄断法的实施

第十章 反垄断法的实施体制	169
第一节 反垄断法实施体制概述	169
一、反垄断法实施体制的立法模式	169
二、反垄断执法机构的地位	170
第二节 反垄断法实施体制的比较	171
一、美国的反垄断执法体制	171
二、欧盟的反垄断法实施体制	176
第三节 我国反垄断法实施体制	179
一、反垄断中央执法机关	179
二、地方反垄断执法机构	183
三、我国反垄断执法机构设置的反思	183
四、我国反垄断执法体制预想	184
五、反垄断执法机构与监管机构的关系	185
第四节 反垄断法的私人实施	188
一、反垄断法私人实施概述	188
二、反垄断法私人实施的模式	189
三、我国反垄断私人实施现状	192
四、我国反垄断法私人实施对策建议	194
第十一章 反垄断法的豁免	198
第一节 反垄断法豁免概述	198
一、反垄断法豁免的含义	198

二、反垄断法豁免的立法模式	199
第二节 反垄断法豁免的价值	200
一、反垄断法豁免的价值基础——法律的不确定性	200
二、社会公益价值	202
三、公平正义与效益价值	203
四、伦理道德价值	203
五、反垄断豁免价值的评析	204
第三节 主要国家反垄断法豁免介绍	206
一、美国反垄断法的豁免制度	206
二、德国反限制竞争法中的豁免规定	207
三、日本反垄断法的豁免制度	209
四、欧共同体竞争法的豁免制度	210
第四节 反垄断法豁免的一般情形	211
一、横向协议的反垄断法豁免	211
二、纵向协议的反垄断法豁免	215
第五节 我国反垄断法豁免制度	216
一、我国反垄断法豁免的一般规定	216
二、知识产权的反垄断法豁免	219
三、农业领域的反垄断法豁免	219
四、银行业和保险业的反垄断法豁免	221
五、自然垄断行业的反垄断法豁免	221
第十二章 反垄断法的域外效力	223
第一节 反垄断法域外效力概述	223
一、反垄断法域外效力的含义	223
二、反垄断法域外适用的国际法根据	224
三、反垄断法涉及的域外因素	225
第二节 反垄断法域外效力的冲突与协调	226
一、反垄断法域外效力冲突的原因	226
二、反垄断法域外效力冲突的表现	228
三、反垄断法域外效力冲突的协调	229
第三节 各国反垄断法域外效力简介	230
一、美国反垄断法域外适用制度	230

二、欧盟反垄断法域外适用制度	231
三、其他国家反垄断法域外适用制度	233
第四节 我国反垄断法域外效力的适用	234
一、我国对反垄断法域外效力的态度	234
二、我国反垄断法域外效力适用条件	235
三、完善我国反垄断法域外效力的设想	236
 第十三章 反垄断法与市场竞争文化	239
第一节 竞争文化概述	239
一、文化与竞争文化	239
二、市场竞争文化的特征	241
三、市场竞争文化的产生和发展	242
第二节 市场竞争文化的价值	244
一、市场竞争文化价值逻辑起点	244
二、市场竞争文化对竞争法的立法价值	245
三、市场竞争文化对竞争法的实施价值	246
四、市场竞争文化对经济发展的价值	247
五、市场竞争文化对社会发展的价值	247
第三节 市场竞争文化建设主体与内容	248
一、政府在市场竞争文化建设中的作用	248
二、经营者维持有序的市场竞争	249
三、反垄断执法机构积极执法	250
四、消费者在市场竞争文化中的作用	251
第四节 市场竞争文化建设的路径	254
一、美国的内源式路径	254
二、德国的半内源式路径	256
三、日本的外源式路径	257
四、我国市场竞争文化建设的思考	259

第四编 反垄断法的国际化

第十四章 经济全球化与反垄断法国际化	265
第一节 反垄断法国际化的内生因素	265

一、全球化呼唤反垄断法的国际化	265
二、反垄断领域的新现象	266
三、国内反垄断法面临挑战	268
第二节 各国反垄断法体系比较	270
一、各国反垄断法体系的共同规范	270
二、各国反垄断法体系的主要区别	271
第三节 反垄断法国际化历史回顾	273
一、反垄断法的最早实践	273
二、战后重建时的国际性反垄断	274
三、关贸总协定与反垄断	275
 第十五章 反垄断法国际化路径	276
第一节 WTO 的反垄断法国际化努力	276
一、WTO 面临的新使命	276
二、欧共体的 WTO 反垄断政策法律提议	278
三、欧共体的 WTO 反垄断政策法律框架内容	279
第二节 国际竞争网(ICN)	281
一、国际竞争网的产生背景	281
二、ICN 的运行机制及其原理	283
三、ICN 的工作机构	285
四、对 ICN 目前情况的评价	287
第三节 经济合作与发展组织的反垄断法国际化努力	289
一、经济合作与发展组织基本介绍	289
二、经济合作与发展组织的反垄断努力	290
三、经济合作与发展组织反垄断具体内容	291
第四节 反垄断法的双边合作	293
一、反垄断双边合作概述	293
二、反垄断双边合作的价值	293
三、反垄断双边合作协议的形式	295
四、反垄断双边协议的主要内容	296
 参考文献	298

第一编

反垄断法基础

第一章 竞争与垄断

第一节 竞争与经济效率

一、竞争概述

1. 竞争的含义

竞争一词在我国古代就有过记载：《诗经·商颂·长发》上讲：“不竞不求”，郑玄笺：“竞，逐也。”毛传：“求，急也。”《庄子·齐物论》曰：“有竞有争。”郭象注为：“并逐曰竞，对辩曰争。”可见，在我国古代社会，竞和争是两个单音节字。这两个字含义相近，但又有区别，“竞”重在同向和行为，“争”重在相向和言辞。随着历史的发展，竞和争两个字逐渐趋于一致。在近代，竞争就是指相互争胜。^①在西方古希腊时期，也出现了“竞争”一词，亚里士多德在其《政治学》一书中使用了“竞争和垄断”这对范畴，并且提出“垄断”就是由于没有人“去同他竞争”。^②

竞争的含义虽然可以从不同的角度进行分析，但是在讨论与垄断有关的问题时，人们主要地是从经济学角度入手。如牛津英语字典对竞争的定义为：“(1)努力地去获得其他努力者在同时也想获得的；两个或更多的人为了同一个目标而做的努力；(2)在市场上的竞争，对有相同的商品的对手为争夺顾客所使用的方法。”^③MACMILLAN 英语字典对竞争的定义为：“(1)公司的积极行为，以努力实现比其他公司更为成功。(2)是那些努力获得别人也想获的事物的人们的积极的行动；(3)是人们为了获得奖励而进行的一种努力。”^④D. Goyder 教

① 《辞海》，缩印本，上海辞书出版社，1980年版，第1788页。

② 亚里士多德：《政治学》，商务印书馆，1965年版，第35页和第16页，转引自包锡妹：《反垄断法的历史分析》，中国社会科学出版社，2002年版，第43页。

③ The Oxford English Dictionary, 1989, pp. 604—605.

④ Macmillan English Dictionary, for advanced learners, 2002, pp. 281—282.