

注册会计师

经济法

教材精讲班

第二单元 垄断协议规制制度

【基本概念】垄断协议，也称限制竞争协议、联合限制竞争行为，是指两个或两个以上经营者排除、限制竞争的协议、决定或者其他协同行为。

【解释】根据参与垄断协议的经营者之间是否具有竞争关系，一般将垄断协议分为横向垄断协议和纵向垄断协议。

- (1) **横向垄断协议**是具有竞争关系的经营者达成的联合限制竞争行为；（具有竞争关系的同行之间）
- (2) **纵向垄断协议**是指同一产业中处于不同市场环节而具有买卖关系的企业通过共谋达成的联合限制竞争行为。（上下游产业链之间）

一、横向垄断协议（同行业）

1. 固定或者变更商品价格

- (1) 通过协议统一确定、维持商品的价格，统一提高商品价格；
- (2) 对经营者**定价过程设定统一的限制条件**：
 - ①固定或者变更价格水平、价格变动幅度、利润水平或者折扣、手续费等其他费用；（同行业共同涨价）
 - ②约定采用据以计算价格的标准公式；
 - ③限制参与协议的经营者的自主定价权等。

2. 限制商品的生产数量或者销售数量

- (1) 以限制产量、固定产量、停止生产等方式限制商品的生产数量或者限制商品特定品种、型号的生产数量；
- (2) 以限制商品投放量等方式限制商品的销售数量，或者限制特定品种、型号商品的销售数量等。（影响供求关系达到垄断）

3. 分割销售市场或者原材料采购市场

- (1) 划分商品销售地域、市场份额、销售对象、销售收入、销售利润或者销售商品的种类、数量、时间；
【举例】A、B、C三家公司均在山东省销售“银行支付密码器”，属于横向竞争关系的法人，三家企业以人民银行限定为由，对“银行支付密码器”市场进行市场分割，各占一定比例的销售地域，排除和限制了其他企业竞争，扰乱了市场秩序，属于横向垄断。
- (2) 划分原料、半成品、零部件、相关设备等原材料的采购区域、种类、数量、时间或者供应商等。

【解释】原材料还包括经营者生产经营所**必需的技术和服务**。

4. 限制购买新技术、新设备或限制开发新技术、新产品

- (1) 限制购买、使用新技术、新工艺；
- (2) 限制购买、租赁、使用新设备、新产品；
- (3) 限制投资、研发新技术、新工艺、新产品
- (4) 拒绝使用新技术、新工艺、新设备、新产品等。

【记法】限制或拒绝“新事物”。

5. 联合抵制交易

- (1) 联合拒绝向特定经营者供货或者销售商品；
- (2) 联合拒绝采购或者销售特定经营者的商品；
- (3) 联合限定特定经营者不得与其具有竞争关系的经营者进行交易。（限制客户与竞争者交易，只能和自己交易。）

【例-多选题】根据反垄断法律制度的规定，下列具有竞争关系的经营者之间的约定中，属于横向垄断协议的有（ ）。

- A. 联合拒绝销售特定经营者的商品
- B. 划分销售商品的种类
- C. 采用据以计算价格的标准公式
- D. 拒绝采用新的技术标准

【答案】ABCD

【解析】

(1) 选项 A: 联合拒绝向特定经营者供货或者销售商品, 属于联合抵制交易;

(2) 选项 B: 划分商品销售地域、销售对象或者销售商品的种类、数量, 属于分割销售市场或者原材料采购市场的协议;

(3) 选项 C: 约定采用据以计算价格的标准公式, 属于固定或者变更商品价格的协议;

(4) 选项 D: 拒绝采用新的技术标准, 属于限制购买新技术、新设备或者限制开发新技术、新产品的协议。

二、纵向垄断协议（上下游）

1. 固定向第三人转售商品的价格。

2. 限定向第三人转售商品的“最低”价格。

【解释】如果限定经销商的**最高价**, 并不属于垄断协议, 因为限定最高价对消费者是有利的。

【例-多选题】经营者与其交易相对人达成的下列协议中, 被我国反垄断法律制度明确禁止的有（ ）。

- A. 限定向第三人转售商品的最低价格
- B. 限定向第三人转售商品的最高价格
- C. 固定向第三人转售商品的价格
- D. 限定向第三人转售商品的地域范围

【答案】AC

【解析】

(1) 选项 B: 限定向第三人转售商品的“最低价格”, 属于《反垄断法》明确禁止的纵向垄断协议, 而限定向第三人转售商品的“最高价格”, 并不违法;

(2) 选项 D: “具有竞争关系的经营者之间”就“分割销售市场或者原材料采购市场”达成的垄断协议, 属于《反垄断法》明确禁止的横向垄断协议, 而“经营者与其交易相对人”（如生产商和销售商）达成的“限定向第三人转售商品的地域范围”的协议, 并不违法。

三、垄断协议的豁免（前 5 条需要证明 2 项）

1. 豁免的条件

| | | |
|-----------|--|---|
| 提高技术 | 为改进技术、研究开发新产品的。 | 要求经营者提供 证明 : 协议不会严重限制市场竞争 +能够使消费者分享由此产生的利益 |
| 提高质量效率 | 为提高产品质量、降低成本、增进效率, 统一产品规格、标准或者实行专业化分工。 | |
| 提高中小企业竞争力 | 为提高中小经营者经营效率, 增强中小经营者竞争力。 | |
| 公共利益 | 为实现节约能源、保护环境、救灾救助等社会公共利益。 | |
| 缓解不景气 | 因经济不景气, 为缓解销售量严重下降或生产明显过剩。 | |
| 保障外贸 | 为保障 对外贸易 和 对外经济合作 中的正当利益 | 无需证明 |

【例-多选题】下列垄断协议中, 须由经营者证明不会严重限制相关市场的竞争且能使消费者分享由此产生的利益, 才能获得《反垄断法》豁免的有（ ）。

- A. 为改进技术、研究开发新产品达成的垄断协议
- B. 为实现节约能源、保护环境、救灾救助等社会公共利益达成的垄断协议
- C. 为保障对外贸易和对外经济合作中的正当利益达成的垄断协议
- D. 为提高中小经营者经营效率、增强中小经营者竞争力达成的垄断协议

【答案】ABD

【解析】为保障对外贸易和对外经济合作中的正当利益的无需证明。

【例-多选题】根据反垄断法律制度的规定, 对于特定种类的可豁免垄断协议, 经营者应当证明所达成的协议不会严重限制相关市场的竞争, 并且能够使消费者分享由此产生的利益。下列各项中, 属于上述特定种类的可豁免垄断协议的有（ ）。

- A. 为改进技术、研究开发新产品的垄断协议
- B. 为实现节约能源、保护环境、救灾救助等社会公共利益的垄断协议
- C. 为提高中小经营者经营效率、增强中小经营者竞争力的垄断协议
- D. 为保障对外贸易和对外经济合作中的正当利益的垄断协议

【答案】ABC

【解析】为保障对外贸易和对外经济合作中的正当利益的无需证明。

四、“其他协同行为”的认定

【解释】经营者之间虽未明确订立书面或者口头形式的协议或者决定，但实质上存在协调一致的行为，排除、限制竞争的，亦受“垄断协议法律制度”规制。

1. 经营者的市场行为是否具有**一致性**；

【举例】全部“卫生纸”经销商3月份价格统一上涨了30%。

2. 经营者之间是否进行过意思联络或者信息交流；

【举例】虽未形成书面或口头协议，但涨钱前几家经销商的老板一起吃了个饭。

3. 经营者能否对行为的一致性作出**合理的解释**；

【举例】厂家能证明5月份缩短保修期的原因是，由于4月份保修人员工资上涨造成成本增加导致的，而非“协同”行为。

4. 相关市场的结构情况、竞争状况、市场变化等情况。

【例-多选题】根据反垄断法律制度的规定，执法机构认定非价格性“其他协同行为”时，应当考虑的因素包括（ ）。

- A. 经营者的市场行为是否具有**一致性**
- B. 相关市场的结构情况、竞争状况、市场变化情况
- C. 经营者能否对一致行为作出合理解释
- D. 经营者之间是否进行过意思联络或者信息交流

【答案】ABCD

【解析】认定非价格性其他协同行为，应当考虑下列因素：

- (1) 经营者的市场行为具有**一致性**；
- (2) 经营者之间是否进行过意思联络或者信息交流；
- (3) 经营者能否对一致行为作出合理的解释；
- (4) 相关市场的结构情况、竞争状况、市场变化等情况。

五、对行业协会组织达成和实施垄断协议的规制

法律禁止的行业协会组织本行业经营者达成或实施垄断协议的行为具体包括：

1. **制定、发布**含有排除、限制竞争内容的行业协会章程、规则、决定、通知、标准等；
2. **召集、组织**或者**推动**本行业的经营者达成含有排除、限制竞争内容的协议、决议、纪要、备忘录等。

【举例】电视机行业协会组织召集了行业全部的电视机厂家，发布了下月电视机行业整体涨价15%的通知。也属于行业协会形成的垄断协议。

【例-多选题】某行业协会组织本行业7家主要企业的领导人召开“行业峰会”，并就共同提高本行业产品价格及提价幅度形成决议，与会企业领导人均于决议上签字。会后，决议以行业协会名义下发全行业企业。与会7家企业的市场份额合计达85%。根据反垄断法律制度的规定，下列表述中，正确的有（ ）。

- A. 行业协会实施了组织本行业经营者达成垄断协议的行为
- B. 行业协会实施了行政性限制竞争行为
- C. 7家企业实施了滥用市场支配地位行为
- D. 7家企业实施了达成垄断协议的行为

【答案】AD

【解析】（1）选项AB：行业协会“召集、组织或者推动本行业的经营者达成含有排除、限制竞争内容的协议、决

议、纪要、备忘录等”，属于“组织本行业经营者从事垄断协议的行为”；该行业协会不属于“行政机关和法律、法规授权的具有管理公共事务职能的组织”，谈不上“行政垄断”的问题。

(2) 选项 CD: 7 家企业实施了“达成垄断协议”的行为；尽管 7 家企业的市场份额合计达 85%，但按照题目交待的案情，不足以推定该 7 家企业具有市场支配地位，案情亦未明确提及“滥用市场支配地位”的行为（例如，销售价格是否构成“不公平的高价”）。

【例-单选题】下列行为中，涉嫌违反我国《反垄断法》的是（ ）。

- A. 中国移动、中国联通等少数几家国有电信企业共同占据我国电信基础运营业务市场的全部份额
- B. 经国家有关部门批准，中石油、中石化等石油企业联合上调成品油价格
- C. 某行业协会召集本行业经营者，共同制定本行业产品的定价公式
- D. 某生产企业通过协议，限制分销商转售商品的最高价格

【答案】C

【解析】

(1) 选项 AB: 对于铁路、石油、电信、电网、烟草等重点行业，国家通过立法赋予其垄断性经营权，其垄断地位本身并不违法；

(2) 选项 C: 属于禁止的横向垄断协议；

(3) 选项 D: 限定的是转售商品的“最高”价格，有利于抑制销售商加价、提升消费者福利，不属于法律禁止的纵向垄断协议。

六、法律责任

1. 民事责任

经营者因达成并实施垄断协议给他人造成**损失**的，依法承担民事责任。

2. 行政责任

(1) 经营者违反《反垄断法》的规定，**达成并实施垄断协议**的，由反垄断执法机构责令停止违法行为，没收违法所得，并处上一年度销售额 1%-10% 的罚款；（“销售额的 1%-10%”，而非“违法所得的 1%-10%”。）

(2) **尚未实施**所达成的垄断协议的，可以处 **50 万元以下**的罚款。

(3) **行业协会**违反《反垄断法》的规定，组织本行业的经营者达成垄断协议的，反垄断执法机构可以处 **50 万元以下**的罚款；情节严重的，社会团体登记管理机关可以依法**撤销登记**。

(4) 反垄断执法机构确定具体罚款数额时，应当考虑违法行为的性质、情节、程度、持续时间等因素。经营者因行政机关和法律、法规授权的具有管理公共事务职能的组织滥用行政权力而达成垄断协议的，不影响其依法承担行政责任。经营者能够证明其达成垄断协议是**被动遵守行政命令**所导致的，可以依法**从轻或者减轻处罚**。（服从上头领导指示从事的行政垄断）

七、宽大制度（2022 年修改）

【解释】实践中，反垄断执法机构对垄断协议的调查取证工作面临当事人之间订立攻守同盟、直接证据难以获得等**诸多实际困难**。为了激励掌握情况的垄断协议成员主动向执法机构揭发违法行为，从而从**内部将其瓦解**，《反垄断法》特别规定了垄断协议的宽大制度。

参与垄断协议的经营者主动向反垄断执法机构报告达成垄断协议的有关情况并提供重要证据的，反垄断执法机构可以**酌情减轻或者免除**对该经营者的处罚。

1. “重要证据”的界定

根据《横向协议宽大指南》，经营者提供的重要证据，是执法机构**尚未掌握**的，并对最终认定垄断协议行为具有**显著证明效力**的证据。包括：

- (1) 在垄断协议的达成方式和实施行为方面具有更大证明力或者补充证明价值的证据；
- (2) 在垄断协议的内容、达成和实施的时间、涉及的产品或者服务范畴、参与成员等方面具有补充证明价值的证据；
- (3) 其他能够证明和固定垄断协议证明力的证据。

2. 区分情况减免处罚

(1) 对于**第一个申请者**，反垄断执法机构可以**免除处罚**或者按照**不低于 80% 的幅度**减轻罚款；（第 1 个申请最多罚 20%）

(2) 对于**第二个申请者**，可以按照 **30%-50% 的幅度**减轻罚款；（第 2 个申请最多罚 70%）

(3) 对于**第三个申请者**，可以按照**20%-30%**的幅度减轻罚款。（第3个申请最多罚80%）

【注意】经营者**组织、胁迫**其他经营者参与达成、实施垄断协议或者妨碍其他经营者停止该违法行为的，执法机构**不对其免除处罚**，但可以相应给予减轻处罚。

【解释】为鼓励经营者主动报告垄断协议行为并提供重要证据，《横向协议宽大指南》还规定，执法机构在**减免罚款**的同时还可以考虑相应**减免没收经营者的违法所得**。

【例-单选题】根据反垄断法律制度的规定，参与垄断协议的经营者主动报告达成垄断协议的有关情况并提供重要证据的，可以申请依法减轻或免除处罚。该制度是（ ）。

- A. 适用除外制度
- B. 承诺制度
- C. 豁免制度
- D. 宽大制度

【答案】D

【解析】宽大制度，是指参与垄断协议的经营者主动向反垄断执法机构报告达成垄断协议的有关情况并提供重要证据的，反垄断执法机构可以对其宽大处理，酌情减轻或者免除其处罚，选项D正确。