

# 注册会计师

## 经济法

### 教材精讲班

#### 第五单元 滥用行政权力排除、限制竞争规制制度

##### 一、禁止的滥用行政权力排除、限制竞争行为

###### 1. 强制交易（禁止的）

**禁止**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以明确要求、暗示或者拒绝、拖延行政许可以及重复检查等方式限定或者变相限定单位或者个人经营、购买、使用其指定的经营者提供的商品或者限定他人正常的经营活动。

【举例】甲地行政机关规定，当地所有企事业单位商务宴请用酒必须使用某品牌白酒，就属于行政垄断。

###### 2. 地区封锁（地方保护）

（1）对**外地商品**设定歧视性收费项目、实行歧视性收费标准，或者规定歧视性价格、实行歧视性补贴政策；

【解释】对外地商品加收税费，或采用与本地商品不一样的检验标准，收费标准。

（2）对**外地商品规定**与本地同类商品不同的技术要求、检验标准，或者对外地商品采取重复检验、重复认证等措施，阻碍、限制外地商品进入本地市场；

（3）**没有**法律、法规依据，采取专门针对**外地商品**的行政许可、备案，或者对外地商品实施行政许可、备案时，设定不同的许可或者备案条件、程序、期限等，阻碍、限制**外地商品**进入本地市场；

（4）**没有**法律、法规依据，设置关卡、通过软件或者互联网设置屏蔽等手段，阻碍、限制外地商品进入或者本地商品运往外地市场；

（5）妨碍商品在地区之间自由流通的其他行为。

###### 3. 排斥或限制**外地**经营者参加本地招标投标

根据《制止滥用行政权力排除、限制竞争行为暂行规定》，此类行为的具体表现包括：

（1）不依法发布信息；

（2）明确外地经营者**不能参与**本地特定的招标投标、政府采购活动；

（3）对外地经营者设定**歧视性**的资质要求或者评审标准；

（4）通过设定与招标项目的具体特点和实际需要不相适应或者与合同履行无关的资格、技术和商务条件，变相限制外地经营者参加本地招标投标、政府采购活动；

（5）排斥或者限制外地经营者参加本地招标投标、政府采购活动的其他行为。

###### 4. 排斥或限制**外地**经营者在本地投资、设立分支机构或者正常经营活动（**排外行为**）

根据《制止滥用行政权力排除、限制竞争行为暂行规定》，此类行为的具体表现包括：

（1）拒绝外地经营者在本地投资或者设立分支机构；

（2）**没有**法律、法规依据，对外地经营者在本地投资的规模、方式以及设立分支机构的地址、商业模式等**进行限制**；

（3）对外地经营者在本地的投资或者设立的分支机构在投资、经营规模、经营方式、税费缴纳等方面规定与本地经营者不同的要求，在安全生产、节能环保、质量标准等方面实行**歧视性待遇**；

（4）排斥或者限制外地经营者在本地投资或者设立分支机构的其他行为。

###### 5. **强制经营者**从事垄断行为

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，不得滥用行政权力，强制经营者达成、实施排除、限制竞争的垄断协议，或者强制具有市场支配地位的经营者从事滥用市场支配地位的行为，或者强制经营者实施违法经营者集中等。

###### 6. 抽象行政性垄断行为

抽象行政性垄断行为，是指行政机关滥用行政权力，制定含有排除、限制竞争内容的规定的行为，其具体形式包括**决定、公告、通告、通知、意见、会议纪要**等。（以“红头文件”形式，实行的垄断。）

【例-多选题】下列行为中，属于《反垄断法》所禁止的垄断行为的有（ ）。

- A. 某药品生产企业因拥有一项治疗心血管疾病的药品专利，占据了相关市场 95% 的份额
- B. 年销售额在 1 亿元以上的药品零售企业之间达成联盟协议，共同要求药品生产企业按统一的优惠价格向联盟内的企业供应药品，联盟内的企业按统一的零售价向消费者销售药品
- C. 某市政府在与某国有医药企业签订战略合作协议中承诺，该国有医药企业在本市医疗机构药品招标中享有优先中标机会
- D. 某省政府招标办公室发布文件称：凡不在本省纳税的企业，一律不得参与本省的招投标活动

【答案】BCD

【解析】

(1) 选项 A：《反垄断法》对经营者合法取得的市场支配地位（包括垄断地位）并不视为非法，法律所禁止的是当事人滥用其垄断地位“排除或者限制竞争的行为”；

(2) 选项 B：属于法律禁止的垄断协议；

(3) 选项 CD：属于行政性垄断行为。

【例-单选题】甲市市政府办公厅下发红头文件，要求本市各级政府机构在公务接待中必须使用本市乙酒厂生产的“醉八仙”系列白酒，并根据有关政府机构的公务接待预算分别下达了一定数量的用酒任务。根据反垄断法律制度的规定，下列表述中，正确的是（ ）。

- A. 甲市市政府的行为不违法，乙酒厂实施了滥用行政权力排除、限制竞争行为
- B. 甲市市政府的行为不违法，乙酒厂实施了滥用市场支配地位行为
- C. 甲市市政府实施了滥用行政权力排除、限制竞争行为，乙酒厂不违法
- D. 甲市市政府实施了滥用行政权力排除、限制竞争行为，乙酒厂实施了滥用市场支配地位行为

【答案】C

【解析】(1) 选项 A：乙酒厂不属于“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”，不能成为滥用行政权力排除、限制竞争行为的主体；

(2) 选项 BD：本题并未交待足够证据证明乙酒厂具有市场支配地位，因此，不能直接认定乙酒厂实施了滥用市场支配地位的行为；

(3) 选项 C：经营者以依据行政机关和法律、法规授权的具有管理公共事务职能的组织制定、发布的行政规定为由实施垄断行为，亦属违法。本题并未交待“乙酒厂依据市政府的红头文件实施了垄断行为”，因此，乙酒厂不违法。

## 二、公平竞争审查制度

### 1. 公平竞争审查的联席会议制度（2022 年新增）

市场监管总局、发展改革委、财政部、商务部会同有关部门，建立健全**公平竞争审查工作部际联席会议**制度，统筹协调和监督指导全国公平竞争审查工作。

### 2. 例外规定（2022 年修改）

属于下列情形的政策措施，如果具有排除和限制竞争的效果，在**符合规定**的情况下可以实施：（允许垄断）

- (1) 维护国家经济安全、文化安全、科技安全或者涉及国防建设的；（坦克军工厂）
- (2) 为实现扶贫开发、救灾救助等社会保障目的的；（红十字会）
- (3) 为实现节约能源资源、保护生态环境、维护公共卫生健康安全等社会公共利益的；（环保机构）
- (4) 法律、行政法规规定的其他情形。

【解释】属于上述第（1）项至第（3）项情形的。政策制定机关应当说明相关政策措施对实现政策目的**不可或缺**，且**不会严重限制市场竞争**，并**明确实施期限**。

## 三、法律责任

1. 政策制定机关的**上级机关**经核实认定政策制定机关未进行公平竞争审查或者违反审查标准出台政策措施的，应当责令其改正；拒不改正或者不及时改正的，对**直接负责的主管人员和其他直接责任人员**依据《中华人民共和国公务员法》、《中华人民共和国公职人员政务处分法》、《行政机关公务员处分条例》等法律法规给予**处分**。

2. 本级及以上**市场监管部门**可以向政策制定机关或者其上级机关提出**整改建议**；整改情况要及时向有关方面反馈。违反《中华人民共和国反垄断法》的，反垄断执法机构可以向有关上级机关提出依法处理的建议。相关处理决定和建议依法向社会公开。

【林哥白话】“执法机关”不能对“行政机关”直接处分，应向行政机关的上级机关提建议，由上级机关责令其改

正，对相关人员进行处分。

**【例-单选题】**根据反垄断法律制度的规定，行政机关滥用行政权力，实施限制竞争行为的，除法律、行政法规另有规定的，反垄断执法机构可以采取的处理措施是（ ）。

- A. 责令行为人改正违法行为
- B. 对直接负责的主管人员和其他直接责任人员给予处分
- C. 对行为人处以罚款
- D. 向有关上级机关提出依法处理的建议

**【答案】**D

**【解析】**本级及以上市场监管部门可以向政策制定机关或者其上级机关提出整改建议；整改情况要及时向有关方面反馈。违反《中华人民共和国反垄断法》的，反垄断执法机构可以向有关上级机关提出依法处理的建议。相关处理决定和建议依法向社会公开。

**【例-多选题】**根据反垄断法律制度的规定，下列情形中，可处以 50 万元以下罚款的有（ ）。

- A. 经营者达成垄断协议，但未实施
- B. 行业协会组织本行业经营者从事垄断协议行为
- C. 经营者未依法申报达到申报标准的经营者集中
- D. 行政机关滥用行政权力排除竞争

**【答案】**ABC

**【解析】**行政机关滥用行政权力排除竞争并无 50 万元以下罚款的规定。