

## 第十一章反垄法法律制度

### 历年考情概况

考试年份	2023、2022、2021、2020、2019、2018、2017
考试分值	4 分左右
考查形式	单选题、多选题
高频考点	反垄法的适用范围、相关市场界定、反垄法的实施机制、垄断协议、滥用市场支配地位行为、经营者集中、公平竞争审查

### 【考点一】反垄法的适用范围 (★★★)

适用范围	具体规定	
地域范围	<p>“<b>属地+效果</b>原则”，我国反垄法适用于：</p> <p>(1) 中华人民共和国<b>境内经济</b>活动中的垄断行为（属地原则）。</p> <p>(2) 中华人民共和国<b>境外</b>的垄断行为，对境内市场竞争产生排除、限制影响的（效果原则）。</p> <p>（此处“境内”不包括我国港、澳、台地区）</p>	
适用的垄断行为	经营者	<p>(1) 经营者达成垄断协议。</p> <p>(2) 经营者滥用市场支配地位。</p> <p>(3) 具有或者可能具有排除、限制竞争效果的经营者集中</p>
	行政主体	滥用行政权力排除、限制竞争
	行业协会	参与组织实施诸如价格联盟类的垄断行为
适用除外	<p>(1) 知识产权的<b>正当行使</b>。</p> <p>(2) 农业生产中的联合或者协同行为</p>	

### 【考点二】相关市场界定 (★★★)

项目	具体规定
概念	<p>相关市场是指经营者在一定时期内就特定商品或服务进行竞争的商品范围和地域范围。</p> <p>在界定相关市场时，涉及的维度主要有三个：<b>时间、商品、地域</b>，但其中时间并非界定的必需维度；分析视角主要有两个：需求替代和供给替代，其中，<b>需求替代</b>是主要分析视角</p>
界定	<p>(1) <b>相关商品市场</b>。是指具有较为紧密替代关系的商品市场。</p> <p>从<b>需求角度</b>界定，考虑的因素：①需求者转向或可能转向购买其他商品的证据；②商品的外形、特性、质量技术特点等总体特征和用途；③商品之间的价格差异；④商品的销售渠道；⑤其他重要因素（需求者偏好等）。</p> <p>从供给角度界定，考虑的因素：①经营者的生产流程和工艺；②转产的难易程度；③转产需要的时间、费用、风险；④转产后商品的市场竞争力；⑤营销渠道</p> <p>(2) <b>相关地域市场</b>。需求者获取具有较为紧密替代关系的商品的地理区域。</p> <p>从<b>需求角度</b>界定相关地域市场，主要考虑的因素：①需求者因商品价格或者其他竞争因素变化，转向或者考虑转向其他地域购买商品的证据；②商品的运输成本和运输特征；③多数需求者选择商品的实际区域和主要经营者商品的销售分布；④地区间的贸易壁垒；⑤其他重要因素（如特定区域需求者偏好；商品运进和运</p>





	出该地域的数量)。 <b>从供给角度界定</b> ，主要考虑的因素：其他地域的经营者供应或者销售相关商品的即时性和可行性，如将订单转向其他地域经营者的转换成本等
	(3) <b>相关时间市场</b> 。紧密替代关系的商品在同一区域内相互竞争的时间范围。当商品的生产周期、使用期限、季节性、流行时尚性或知识产权保护期限等已构成商品不可忽视的特征时，界定相关市场还应考虑时间性

### 【考点三】反垄断法的实施机制 (★★)

#### 1. 反垄断机构及执法权

机构	执法权
<b>市场</b> 监督管理总局	<b>市场监管总局</b> 负责反垄断统一执法，直接管辖或者授权有关省级市场监管部门管辖下列案件： (1) 跨省、自治区、直辖市的垄断协议、滥用市场支配地位和滥用行政权力排除限制竞争案件，以及省级人民政府实施的滥用行政权力排除限制竞争行为。 (2) 案情较为复杂或者在全国有重大影响的垄断协议、滥用市场支配地位和滥用行政权力排除限制竞争案件。 (3) 总局认为有必要直接管辖的垄断协议、滥用市场支配地位和滥用行政权力排除限制竞争案件
<b>省级</b> 市场监管部门	(1) 负责本行政区域内垄断协议、滥用市场支配地位、滥用行政权力排除限制竞争案件反垄断执法工作。 (2) 案件移送与报请决定。省级市场监管部门发现案件属于总局管辖范围的，要及时将案件移交总局；省级市场监管部门对属于本机关管辖范围的案件，认为有必要由总局管辖的，可以报请总局决定
委托调查	(1) 总局在案件审查和调查过程中，可以 <b>委托省级</b> 市场监管部门开展相应的调查。 (2) 省级市场监管部门也可以委托其他省级市场监管部门或者下级市场监管部门开展调查 受委托的市场监管部门在委托范围内，以 <b>委托机关</b> 的名义实施调查，不得再委托其他行政机关、组织或者个人实施调查 市场监管总局根据工作需要， <b>可以委托</b> 省、自治区、直辖市市场监管部门实施 <b>经营者集中</b> 审查

【注意】《反垄断法》确立了我国反垄断法上的民事公益诉讼制度，规定经营者实施垄断行为，损害社会公共利益的，设区的市级以上人民检察院可以依法向人民法院提起民事公益诉讼。

【注意】我国《反垄断法》规定：违反本法规定，构成犯罪的，依法追究刑事责任。因此，对于经营者以及执法工作人员所实施的违法行为，均有可能根据具体事实适用《刑法》及其相关规定承担刑事责任。

#### 2. 反垄断约谈制度

制度性质	反垄断约谈是指反垄断执法机构针对涉嫌违法的相关主体，通过信息交流、沟通协商、警示谈话和批评教育等方法，对涉嫌违法行为加以预防、纠正的行为，属于不具有处分性、惩罚性和强制性的柔性执法方式。
------	---





制度内容	(1) 对达成垄断协议以及滥用市场支配地位行为的约谈。反垄断执法机构可以对达成垄断协议或滥用市场支配地位经营者的法定代表人或者负责人进行约谈, 经营者应当按照反垄断执法机构要求进行改进, 提出消除行为危害后果的具体措施、履行时限等, 并提交书面报告。
	(2) 对滥用行政权力排除、限制竞争行为的约谈。相较于对经营者的约谈, 针对行政垄断行为的约谈主要有如下四个特点: ①约谈应当经过反垄断执法机构主要负责人的批准; ②反垄断执法机构可以根据需要, 邀请被约谈单位的有关上级机关共同实施约谈; ③反垄断执法机构应当公开约谈情况, 也可以邀请媒体、行业协会、专家学者、相关经营者、社会公众代表列席约谈; ④反垄断执法机构可以将约谈情况通报被约谈单位的上级机关或监察机关。

### 3. 经营者承诺

(1) 经营者承诺是反垄断行政执法中的一种**和解制度**。

(2) 反垄断执法机构对涉嫌垄断行为调查核实后, 认为构成违法垄断行为的, 应当依法作出处理决定, 不再接受经营者提出的**中止调查**申请。

(3) 涉嫌固定或者变更商品价格、限制商品的生产数量或者销售数量、分割销售市场或者原材料采购市场等三类严重限制竞争的横向垄断协议的, 反垄断执法机构不得接受中止调查申请。

### 4. 反垄断民事诉讼

民事诉讼	具体规则
原告资格	因垄断行为受到损失以及因合同内容、行业协会的章程等违反反垄断法而发生争议的自然人、法人或者其他组织, 可以向法院提起民事诉讼
与行政执法的关系	法院受理垄断民事纠纷案件, <b>不以</b> 执法机构已对相关垄断行为进行了查处为前提
专家的作用	(1) 提供专家意见。当事人可以向人民法院申请专家出庭, 就案件的专门性问题进行说明。专家在法庭上提供的意见不属于《民事诉讼法》上的证据形式, 而是 <b>作为法官判案的参考依据</b> 。 (2) 提供鉴定意见。当事人可以向人民法院申请委托专业机构或者专业人员就案件的专门性问题作出市场调查或者经济分析报告。经人民法院同意, 双方当事人可以协商确定专业机构或者专业人员, 协商不成的, 由人民法院指定。该市场调查或者经济分析报告, 应当 <b>视为鉴定意见</b> , 这是一种法定证据形式
诉讼时效	(1) 诉讼时效的起算: 因垄断行为产生的损害赔偿请求权诉讼时效期间, 从原告知道或者应当知道权益受侵害之日及义务人之日起计算; (2) 原告知道或者应当知道权益受到损害及义务人之日起 <b>超过 3 年</b> , 如果起诉时被诉垄断行为仍然持续, 被告提出诉讼时效抗辩的, 损害赔偿应当自原告向人民法院起诉之日起 <b>向前推算 3 年计算</b> ; (3) 诉讼时效的中断: 原告向反垄断执法机构举报被诉垄断行为的, 诉讼时效从其举报之日起中断 (4) 权利最长保护期限: <b>20 年</b> 。特殊情况法院可以决定延长。



## 【考点四】垄断协议（★★★★）

垄断协议，也称限制竞争协议、联合限制竞争行为。根据《反垄断法》第十六条的规定，垄断协议是指排除、限制竞争的协议、决定或者其他协同行为。

## 1. 垄断协议的分类

分类	横向垄断协议	纵向垄断协议
分类标准	根据经营者之间是否有竞争关系	
定义	有竞争关系的经营者达成的垄断协议	在产业链中处于不同环节、有买卖关系的经营者达成的垄断协议
具体情形	(1) 固定或者变更商品价格； (2) 限制商品的生产数量或者销售数量； (3) 分割销售市场或者原材料采购市场； (4) 限制购买新技术、新设备或者限制开发新技术、新产品； (5) 联合抵制交易	(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
违法性认定	由法律推定其具有排除、限制竞争效果，执法机构无需调查其效果即可予以禁止。在民事诉讼中，原告也无需为其反竞争效果承担举证责任。同时，行为人无权提出协议不具有反竞争效果的抗辩，但可以依据《反垄断法》第二十条提出豁免抗辩	由法律假定其具有排除、限制竞争效果，但行为人可以依据规定提出协议不具有排除、限制竞争效果的抗辩，也可以依据《反垄断法》第二十条提出豁免抗辩。 纵向垄断协议的安全港规则：经营者能够证明其在相关市场的市场份额低于国务院反垄断执法机构规定的标准，并符合国务院反垄断执法机构规定的其他条件的，不予禁止

【注意】与横向垄断协议相比，纵向垄断协议的效果更为复杂，在限制竞争的同时又有促进竞争和效率的效果。

## 2. 垄断协议的豁免

类型	为改进技术、研究开发新产品的
	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的
	为提高中小经营者经营效率，增强中小经营者竞争力的
	为实现节约能源、保护环境、救灾救助等社会公共利益的
	因经济不景气，为缓解销售量严重下降或者生产明显过剩的
	为保障对外贸易和对外经济合作中的正当利益的

## 3. 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免除对该经营者的处罚。

(1) 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；

(2) 第二个申请者，可以按照 **30%—50%** 的幅度减轻罚款；





(3) 第三个申请者, 可以按照 **20%—30%** 的幅度减轻罚款。

(4) 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, 但可相应给予减轻处罚。

#### 4. 行政责任

经营者违反《反垄断法》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百分之一以上百分之十以下的罚款, 上一年度没有销售额的, 处五百万元以下的罚款; 尚未实施所达成的垄断协议的, 可以处三百万元以下的罚款。经营者的法定代表人、主要负责人和直接责任人员对达成垄断协议负有个人责任的, 可以处一百万元以下的罚款。经营者组织其他经营者达成垄断协议或者为其他经营者达成垄断协议提供实质性帮助的, 也按上述规定承担责任。

### 【考点五】滥用市场支配地位行为 (★★★★)

滥用类型	表现及除外情形
以 <b>不公平的高价</b> 销售商品或者以 <b>不公平的低价</b> 购买商品	<p>认定不公平“高价”和“低价”, 应当主要考虑下列因素:</p> <ol style="list-style-type: none"> <li>①销售价格或者购买价格是否明显高于或者明显低于其他经营者在相同或者相似市场条件下销售或者购买同种商品或者可比较商品的价格;</li> <li>②销售价格或者购买价格是否明显高于或者明显低于同一经营者在其他相同或者相似市场条件区域销售或者购买商品的价格;</li> <li>③在成本基本稳定的情况下, 是否超过正常幅度提高销售价格或者降低购买价格;</li> <li>④销售商品的提价幅度是否明显高于成本增长幅度, 或者购买商品的降价幅度是否明显高于交易相对人成本降低幅度;</li> <li>⑤需要考虑的其他相关因素</li> </ol>
没有正当理由, 以低于成本的价格销售商品	<p><b>可以亏本销售的正当理由</b>包括:</p> <ol style="list-style-type: none"> <li>①降价处理鲜活商品、季节性商品、有效期限即将到期的商品或积压商品的;</li> <li>②因清偿债务、转产、歇业降价销售商品的;</li> <li>③在合理期限内为推广新产品进行促销的</li> </ol>
没有正当理由, 拒绝与交易相对人进行交易	<p><b>没有正当理由, 以间接方式拒绝交易</b>的行为表现:</p> <ol style="list-style-type: none"> <li>①实质性削减与交易相对人的现有交易数量;</li> <li>②拖延、中断与交易相对人的现有交易;</li> <li>③拒绝与交易相对人进行新的交易;</li> <li>④通过设置交易相对人难以接受的价格、向交易相对人回购商品、与交易相对人进行其他交易等限制性条件, 使交易相对人难以与其进行交易;</li> <li>⑤拒绝交易相对人在生产经营活动中以合理条件使用其必需设施。</li> </ol> <p><b>可以拒绝交易的正当理由</b>包括:</p> <ol style="list-style-type: none"> <li>①因不可抗力等客观原因无法进行交易;</li> <li>②交易相对人有严重的不良信用记录, 或出现经营状况持续恶化等情况, 影响交易安全;</li> <li>③与交易相对人进行交易将使经营者利益发生不当减损;</li> <li>④交易相对人明确表示或者实际不遵守公平、合理、无歧视的平台规则</li> </ol>
没有正当理由, 限定交易	<p>限定交易的表现:</p> <ol style="list-style-type: none"> <li>①限定交易相对人只能与其进行交易;</li> </ol>



	<p>②限定交易相对人只能与其指定的经营者进行交易；</p> <p>③限定交易相对人不得与特定经营者进行交易。</p> <p>限定交易的“<b>正当理由</b>”包括：</p> <p>①为满足产品安全要求所必须；</p> <p>②为保护知识产权、商业秘密或者数据安全所必需；</p> <p>③为保护针对交易进行的特定投资所必须；</p> <p>④为维护平台合理的经营模式所必需</p>
没有正当理由搭售商品，或者在交易时附加其他不合理的交易条件	<p>表现：</p> <p>①违背交易惯例、消费习惯或者无视商品的功能，利用合同条款或者弹窗、操作必经步骤等交易相对人难以抉择、更改、拒绝的方式，将不同商品捆绑销售或者组合销售；</p> <p>②对合同期限、支付方式、商品的运输及交付方式或者服务的提供方式等附加<b>不合理</b>的限制；</p> <p>③对商品的销售地域、销售对象、售后服务等<b>附加不合理</b>的限制；</p> <p>④交易时在价格之外附加不合理费用；</p> <p>⑤附加与交易标的<b>无关</b>的交易条件。</p> <p>“<b>正当理由</b>”包括：</p> <p>①符合正当的行业惯例和交易习惯；</p> <p>②为满足产品安全要求所必须；</p> <p>③为实现特定技术所必须；</p> <p>④为保护交易相对人和消费者利益所必需</p>
没有正当理由，对条件相同的交易相对人在交易价格等交易条件上实行差别待遇	<p>除价格外的其他交易条件主要包括：</p> <p>①实行不同的交易数量、品种、品质等级；</p> <p>②实行不同的数量折扣等优惠条件；</p> <p>③实行不同的付款条件、交付方式；</p> <p>④实行不同的保修内容和期限、维修内容和时间、零配件供应、技术指导等售后服务条件。</p> <p>差别待遇的“正当理由”包括：</p> <p>①根据交易相对人实际需求且符合正当的交易习惯和行业惯例，实行不同交易条件；</p> <p>②针对新用户的首次交易在合理期限内开展的优惠活动；</p> <p>③基于公平、合理、无歧视的平台规则实施的随机性交易</p>
利用数据和算法、技术以及平台规则等从事滥用市场支配地位的行为	自我优待、强制平台“二选一”、“大数据杀熟”等

### 【考点六】经营者集中（★★★★★）

#### 1. 经营者集中的申报标准

	参与集中的经营者上一会计年度营业额
--	-------------------



	全部合计	至少两个以上经营者
标准（1）	全球范围 <b>超过</b> 100 亿元人民币	在中国境内营业额 <b>超过</b> 4 亿元人民币
标准（2）	中国境内 <b>超过</b> 20 亿元人民币	

经营者集中未达到上述申报标准，但有证据证明该经营者集中具有或者可能具有排除、限制竞争效果的，国务院反垄断执法机构可以要求经营者申报。经营者未按照规定进行申报的，执法机构应当依法进行调查。

#### 2. 经营者集中审查的经济分析中应考虑的因素

在对经营者集中进行审查并作出相应决定过程中，国务院市监总局主要考虑下列因素：

- （1）参与集中的经营者在相关市场的市场份额及其对市场的控制力；
- （2）相关市场的市场集中度；
- （3）经营者集中对市场进入、技术进步的影响；
- （4）经营者集中对消费者和其他有关经营者的影响；
- （5）经营者集中对国民经济发展的影响；
- （6）认为应当考虑的影响市场竞争的其他因素。

#### 3. 审查期限中止

《反垄断法》规定了反垄断执法机构决定中止计算经营者集中审查期限的情形：（1）经营者未按照规定提交文件、资料，导致审查工作无法进行；（2）出现对经营者集中审查具有重大影响的新情况、新事实，不经核实将导致审查工作无法进行；（3）需要对经营者集中附加的限制性条件进一步评估，且经营者提出中止请求。

#### 4. 经营者集中附加限制性条件批准制度

##### （1）结构性条件

剥离有形资产、知识产权、数据等无形资产或相关权益等结构性条件。

##### （2）行为性条件

开放网络或平台等基础设施、许可关键技术（包括专利、专有技术或其他知识产权）、终止排他性协议或者独占性协议、保持独立运营、修改平台规则或者算法、承诺兼容或者不降低互操作性水平等行为性条件。

##### （3）综合性条件

结构性条件和行为性条件相结合。

#### 5. 对违法实施经营者集中的处理调查

经营者违反《反垄断法》规定实施集中，且具有或者可能具有排除、限制竞争效果的，由国务院反垄断执法机构责令停止实施集中、限期处分股份或者资产、限期转让营业以及采取其他必要措施恢复到集中前的状态，处上一年度销售额百分之十以下的罚款；不具有排除、限制竞争效果的，处五百万元以下的罚款。

### 【考点七】公平竞争审查（★★★★★）

审查范围	1. 行政机关以及法律、法规授权的具有管理公共事务职能的组织制定的政策措施； 2. 国务院制定的行政法规、政策措施； 3. 政府部门负责起草的地方性法规、自治条例和单行条例
审查原则	1. 尊重市场，竞争优先； 2. 立足全局，统筹兼顾；





	3.依法审查，强化监督
审查方式	公平竞争审查采取事前自我审查的方式：起草部门在起草过程中进行公平竞争审查，未经公平竞争审查不得提交审议。 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；县级以上地方各级人民政府负责建立健全本地区公平竞争审查工作联席会议制度，联席会议办公室设在市场监管部门（21 单选考查）
审查结果	1.经审查认为不具有排除、限制竞争效果或者符合例外规定的，可以实施； 2.具有排除、限制竞争效果且不符合例外规定的，应当不予出台，或调整至符合相关要求后出台

