

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学号: 13620151150935

UDC_____

廈門大學

碩 士 學 位 論 文

反壟斷寬大程序問題研究

Research on the Rules of the Proceedings of Leniency in

Anti-monopoly

陈晓坤

指導教師姓名: 游 鈺 副 教 授

專 業 名 稱: 經 濟 法 學

論 文 提 交 日 期: 2017 年 3 月

論 文 答 辯 時 間: 2017 年 月

學 位 授 予 日 期: 2017 年 月

答辯委員會主席:

評 閱 人:

2017 年 月

厦门大学博硕士学位论文摘要库

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()课题(组)的研究成果,获得()课题(组)经费或实验室的资助,在()实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

内容摘要

近年来，我国反垄断执法日益活跃，宽大制度开始在一些案件中得以适用，宽大制度存在的不足和问题也逐渐显现。受传统立法观念的影响，我国更注重对实体法的建设，无论理论界亦或实务界，均对宽大程序规则的构建缺少深入探讨。目前的宽大程序设置过于简单，程序规则的空白点较多。从某种程度上来说，宽大程序规则不健全是我国宽大制度价值实现的巨大阻碍。本文借鉴域外宽大程序的立法和实践经验，通过对我国宽大程序执法实践的梳理，对宽大程序存在的缺陷与不足进行剖析，并结合最新的立法动态，探讨了完善我国宽大程序的策略。

本文共分为四章。第一章阐释了宽大程序的概念和价值取向，从程序正义的理念出发，指出宽大程序至少应包含参与、中立、及时这三个要素。

第二章分析了域外宽大程序的具体制度。域外宽大程序的具体制度主要包括事前咨询制度、标记制度、正式申请制度、受理和审核制度、保密制度，本章介绍了这些制度并对它们的运行效果作了简要评价。

第三章通过对我国宽大程序的立法和实施现状进行梳理，归纳了我国宽大程序的不足之处。申请渠道不明、程序参与不受保障、信息披露规则不完善、适用程序缺少经济性、保密制度缺位、程序研究缺乏重视等都是我国宽大程序规则亟待解决的问题。

第四章分析了我国在对宽大程序规则进行完善时应遵循的基本要求，并结合最新的立法动态探讨了改进我国宽大程序的策略。我国应当以内容的公开性、信息的保密性、排位的透明性为基本要求完善宽大程序，增加宽大制度的普及度，规定事前咨询程序，设置标记制度，确立正式申请程序，明确受理和审核程序，加强保密制度建设。

关键词：程序；宽大制度；申请者

ABSTRACT

With the rapid development of Leniency in practice in recent years, China has to face the problem of Leniency implementation, and we need the procedural support in law. For the influence of traditional thinking on legislation, China tends to value subject more than procedures. Neither academia nor practical circle, there is no thorough analysis for rules of procedures of Leniency proceedings. The design of current application proceedings of Leniency is some coarse, and there are still many blank areas in rules of the proceedings of Leniency. Lack of perfect rules of procedures is a great obstacle to the function of Leniency in China to some extent. By studying the experience of the foreign country, this thesis discusses how to perfect the rules of the proceedings of Leniency based on the latest legislation dynamic.

This thesis falls into four chapters. The first chapter introduces the concept and value orientation of the proceedings of Leniency, which contains three elements at least, including participation, neutrality and timeliness from the view of the procedure justice.

The second chapter analyzes some concrete systems in the proceedings of Leniency abroad, the advance communication, makers, formal application, the registration policy and the censorship, the confidentiality policy included, and makes a brief on the operation of these systems.

The third chapter summarizes the problems existing by studying the present conditions of the legislation and law enforcement of the proceedings of Leniency in our country, such as lack of application channels for the applicant, less protected procedural participation, imperfect rules of information disclosure, uneconomical enforcement, lack of the confidentiality policy and lack of research on the rules of the proceedings of Leniency. These problems about the rules of the proceedings of Leniency need to be settled quickly.

The fourth chapter probes in the general requirements observed when we perfect the rules of the proceedings of Leniency. Basing the latest legislation dynamic, this chapter discusses the specific suggestions to perfect the rules of the proceedings of Leniency for running smoothly early. It's time to raise education and awareness on the Proceedings of Leniency, making the advance communication, establishing the makers, setting up the formal

application,making clear the registration policy and the censorship,and founding the confidentiality policy.

Key Words: Procedures; Leniency; The Applicant

厦门大学博硕士论文摘要库

目录

引 言.....	1
第一章 宽大程序的概念、价值取向与作用.....	2
第一节 宽大程序的概念与价值取向.....	2
一、宽大程序的概念.....	2
二、宽大程序的价值取向——程序正义.....	2
第二节 宽大程序的作用.....	4
一、保护申请者的正当利益.....	4
二、制约执法机构的自由裁量权.....	5
三、提高执法效率.....	5
第二章 域外宽大程序的具体制度分析.....	6
第一节 事前咨询制度.....	6
一、事前咨询制度概述.....	6
二、事前咨询制度评析.....	7
第二节 标记制度.....	8
一、标记制度概述.....	8
二、标记制度评析.....	11
第三节 正式申请制度.....	12
一、正式申请制度概述.....	12
二、正式申请制度评析.....	13
第四节 受理和审核制度.....	14
一、受理和审核制度概述.....	14
二、受理和审核制度评价.....	16
第五节 保密制度.....	17
一、保密制度概述.....	17
二、保密制度评析.....	19
第三章 我国宽大程序现状与不足.....	20

第一节 我国宽大程序的立法和实施现状	20
一、宽大程序的立法现状.....	20
二、宽大程序的实施现状.....	21
第二节 我国宽大程序的不足	23
一、申请渠道不明.....	23
二、程序参与不受保障.....	24
三、信息披露规则不完善.....	25
四、适用程序缺少经济性.....	26
五、保密制度缺位.....	26
六、程序研究缺乏重视.....	26
第四章 我国宽大程序规则的完善	27
第一节 我国宽大程序完善的基本要求	27
一、内容的公开性.....	27
二、信息的保密性.....	28
三、排位的透明性.....	29
第二节 我国宽大程序规则完善的具体建议	29
一、增加宽大制度的普及度.....	29
二、规定事前咨询程序.....	31
三、设置标记制度.....	32
四、确立正式申请程序.....	37
五、明确受理和审核程序.....	39
六、加强保密制度建设.....	40
结 语	41
参考文献	42
致 谢	47

CONTENTS

Preface	1
Chapter1 Concept and Value Orientation and Function of the Proceedings of Leniency	2
Subchapter1 Concept and Value Orientation of the Proceedings of Leniency	2
Section1 Concept of the Proceedings of Leniency.....	2
Section2 Value Orientation of the Proceedings of Leniency-the Procedure Justice.....	2
Subchapter2 Function of the Proceedings of Leniency	4
Section1 Protection on the Interests of the Applicant.....	4
Section2 Restriction on the Free Arbitration on Law-enforcement Agencies.....	5
Section3 Improvement on Efficiency of Law Enforcement.....	5
Chapter2 Analysis on the Concrete Systems in the Proceedings of Leniency Abroad	6
Subchapter1 The Advance Communication	6
Section1 Overview on the Advance Communication.....	6
Section2 Comment on the Advance Communication.....	7
Subchapter2 Makers	8
Section1 Overview on the Makers.....	8
Section2 Comment on the Makers.....	11
Subchapter3 The Formal Application	12
Section1 Overview on the Formal Application.....	12
Section2 Comment on the Formal Application.....	13
Subchapter4 The Registration Policy and the Censorship	14
Section1 Overview on the Registration Policy and the Censorship.....	14
Section 2 Comment on the Registration Policy and the Censorship.....	16
Subchapter 5 The Confidentiality Policy	17
Section 1 Overview on the confidentiality Policy.....	17

Section 2	Comment on the confidentiality Policy.....	19
Chapter 3	Situation and Problems of the Proceedings of Leniency.....	20
Subchapter 1	The Situation of the Proceedings of Leniency.....	20
Section 1	Legislative Status of the Proceedings of Leniency.....	20
Section 2	Law Enforcement Status of the Proceedings of Leniency.....	21
Subchapter 2	The Problems of the Proceedings of Leniency.....	23
Section 1	Lack of Application Channels for the Applicant.....	23
Section 2	Less Protected Procedural Participation.....	24
Section 3	Imperfect Rules of Information Disclosure.....	25
Section 4	Uneconomical Enforcement.....	26
Section 5	Lack of the Confidentiality Policy.....	26
Section 6	Lack of the Research of the Leniency.....	26
Chapter 4	Perfection on the Rules of the Proceedings of Leniency.....	27
Subchapter 1	The basic requirements to Perfect the Rules of the Proceedings of Leniency.....	27
Section 1	Publicity on Content.....	27
Section 2	Confidentiality on Information.....	28
Section 3	Transparency on Order.....	29
Subchapter 2	The Specific advices to Perfect the Rules of the Proceedings of Leniency.....	29
Section 1	Education And Awareness raising on the Proceedings of Leniency.....	29
Section 2	Making the Advance Communication.....	31
Section 3	Establishing the Makers.....	32
Section 4	Setting up the Formal Application.....	37
Section 5	Making clear the Registration Policy and the Censorship.....	39
Section 6	Founding the Confidentiality Policy.....	40
Conclusion.....		41
Bibliography.....		42

厦门大学博硕士学位论文摘要库

引言

宽大制度最先由美国创立，因其效果出众，受到欧盟等国家和地区的推崇。我国在2007年颁布《中华人民共和国反垄断法》（以下简称《反垄断法》）之际也顺应国际发展趋势引入了这项素有“美国历史上发现大宗商业犯罪的最为成功的制度”^①之称的政策。在我国，宽大制度是指垄断协议的参与者在执法机构开展调查之前或之后，主动报告所涉违法垄断行为，以获取法律责任减免的一种制度。随着我国反垄断法律、法规的不断更新和完善，宽大制度也在实践中取得了一定的效果，但是受传统的“重实体、轻程序”法律观念的影响，我国对宽大程序进行研究的少之又少。

毕金平教授指出立法上宽大程序规则缺失和实践中多元机构执法制约了我国宽大制度实效的发挥，在适用程序问题上应当规定事前咨询程序、采取标记制度、确立正式申请程序以及明确受理、审核、实施和撤销程序。^②但是毕金平教授没有具体分析我国宽大程序的缺陷，在提出完善建议时也比较简洁。綦书纬通过案例研究指出了对宽大制度中申请者身份进行保密的必要性。^③徐庆从概念和功能、域外规定、必要性和具体构建四个方面系统地论述了宽大标记制度，建议宽大程序在设置确立标记申请的受理机构、明确标记申请的条件和生效期限，但是没有提及我国宽大程序存在的其他缺陷和解决对策。^④

宽大程序作为执法机构与申请者交互行使权力（权利）、履行义务的步骤和方法，对宽大制度的顺利实施有着举足轻重的作用。宽大制度能否在查处垄断协议和维护市场经济秩序中真正实现价值，在很大程度上取决于我国能否建立一个有效运行的宽大程序，对宽大程序进行完善是我国法治建设不得不解决的难题之一。本文从程序正义的一般原理出发，采用逻辑分析法、比较研究法、实证研究法，结合最新的立法动态，对宽大程序的完善提出了一些建议，以期对宽大程序建设有所贡献。

^① European Commission.Commission Notice on Immunity from Fines and Reduction of Fines in Cartel Cases[J].Official Journal of the European Union,2016,298:17.

^② 毕金平.诱惑、惩罚与威慑一反垄断法中的宽恕制度研究[M].北京:法律出版社,2014.179.

^③ 綦书纬.完善我国《反垄断法》宽大制度的研究——兼就《横向垄断协议案件宽大制度适用指南(征求意见稿)》提出几点建议[J].价格理论与实践,2016,(3):49.

^④ 徐庆.反垄断执法中的宽恕标记制度(硕士学位论文)[D].合肥:安徽大学,2016:29-38.

第一章 宽大程序的概念、价值取向与作用

程序是法律的生命。^①宽大制度演变的历史与实践的经验也充分证明了法律程序的严谨与规范乃是其实体内容得以实现的关键。从这种意义上来说,宽大程序是宽大制度的生命。

第一节 宽大程序的概念与价值取向

一、宽大程序的概念

宽大程序,即宽大制度程序,是指立法机构制定并要求申请者在提出宽大待遇申请时以及执法机构对相关申请进行审查时所应当遵循的方式、步骤、时限和顺序。在宽大制度实施过程中,申请者为获得法律责任的减轻或免除必须按照一定的步骤和准则向执法机构主动报告其参与的垄断协议。反垄断执法机构在收到申请者的报告后则必须严格遵照法律规定,通过严格审查作出是否授予和授予多少宽大待遇的行政决定。

总体而言,成熟的宽大程序应当涵盖三个部分的内容:第一部分为申请者向执法机构提出宽大待遇申请和执法机构对申请的受理;第二部分为执法机构对申请的审查;第三部分则为执法机构根据审查结果作出是否授予和授予多少宽大额度的行政决定。由此可以看出宽大程序贯穿于整个宽大制度实施过程中,对宽大制度的有效运行起到了举足轻重的作用。

二、宽大程序的价值取向——程序正义

与工具价值相对应,法律程序作为一个过程也具有一种独立的、无关乎结果的、并可以作为评价标准的内在优秀品质。人们对程序的一个不容置疑的期待是:程序本身至少应当满足某种最低限度的公正要求。如果一个程序显失公正,就失去了要求人们支持这一程序的道德基础,就等于要求人们接受某种不公平的待遇。对法律程序的价值以及程序性权利的研究也进一步表明,程序公正不仅是一个经验和判断问题,也是一个法律问题。^②因此,存在着一种“程序的正义”,宽大程序也不例外。宽大程序应当体现最基本的程序正义,否则就是“不正义的”。

^① [德]马克思,恩格斯.马克思恩格斯全集(第1卷)[M].中共中央编译局译,北京:人民出版社,1972.179.

^② 王锡铤.行政程序法理念与制度研究[M].北京:中国民主法制出版社,2007.162.

（一）程序正义的内涵

程序正义的核心要求是“某种最低限度的公正”，它构成人们获得“公平感”的必要条件。如果法律程序不能实现“公平”这一最基本的要求，通过这种程序而进行的法律活动的过程及其结果都会让人无法接受。

宽大程序作为程序正义理念的一种实践，应当承继程序正义的本质内涵与基本精神。宽大程序主要用来规范执法机构的执法权和保护宽大待遇申请者的基本权利，在宽大程序中，程序正义理念意味着执法机构只能按照法律规定的方式和法律为保护申请者基本权利对执法机构施加的限制进行活动。

（二）程序正义的要素

程序正义的标准一直以来都是一个争论不一的问题，罗尔斯、富勒、戈尔丁等法学家均对程序正义的要素作过经典论述。近几十年，随着程序正义理念在 20 世纪后期的传入，我国学术界对程序正义的研究越来越多。在我国，也有很多关于这个问题的研究。比如，孙笑侠指出公正的程序应当涵盖民主、权力约束、平等、文明、科学和公开这六大要义，^①陈瑞华则认为最低限度的程序正义应包含程序参与、中立、对等、合理、自治、和及时这六项标准，^②还有很多学者也就这一问题提出了自己的见解，但是程序正义的要素究竟有几个、具体内容是什么至今也不能达成意见的统一。宽大制度强调申请者与执法机构的合作，宽大程序规定了申请者提出宽大申请时应遵循的时间、步骤、方式和顺序，同时也制约着执法机构的权力行使，因此，本文认为在宽大程序运行过程中，应特别注重程序的参与、中立和及时这三个要素。易言之，在宽大程序中，程序正义的要素至少应包含参与、中立、及时这三个方面。

1. 参与

参与要求宽大程序在运作过程中，除法律规定的情形外，应尽可能地为申请者参与到程序中创造可能，确保申请者可以维护自己的合法权益。“参与”体现了个人一定程度上的自治和自主，申请者可以通过自己的行为影响宽大待遇的形成，而不仅仅是被动地作为接受者等待“裁判结果”的发布。申请者有效参与是宽大制度开展的基础，如果申请者不能对影响自己权益的决定发表意见，对他来说不仅不公正，还有损尊严。宽大程序应当为申请者提供与执法机构沟通、交流的机会，保证授予宽大待遇的决定是在申

^① 孙笑侠.两种程序法类型的纵向比较——兼论程序公正的要义[J].法学,1992,(8):8-9.

^② 陈瑞华.程序正义论[M].北京:中国法制出版社,2010.98-107.

请者的充分参与下完成的，而非由执法机构单方面完成。

2. 中立

中立的意思是“无偏袒”。在宽大程序中则要求反垄断执法机构在运用行政权力处理不同主体间的法律关系时不能考虑法律之外的其他因素，区别对待不同的个体，应当无偏私地给予他们同等的程序保护，平等地受理、审查申请者提出的宽大申请，并根据法律法规的规定合情合理合法地授予他们不同梯度和幅度的宽大待遇。对执法机构来说，中立原则既是树立威信的基础，也是获取潜在申请者信任的基础，同时为鼓励申请者参与程序提供了助力，提升了他们对程序的信心。

3. 及时

及时是指反垄断执法机构在执行宽大程序的过程中，应当注重效率的提高，迅速、及时地对复杂多变的垄断协议违法行为进行调整，积极应对和处理申请者提出的各种问题。宽大制度颇受欢迎的原因之一在于它能节约执法资源，提升发现并查处垄断协议违法行为的效率。为了更好地实现这个目的，程序设置必须高效、严谨、科学、合理，同时也要注重对申请者权利的保护。

第二节 宽大程序的作用

程序是实现实体权利义务的桥梁和通道，任何实体权利义务的实现都离不开程序的支撑，否则设计的再完美的制度也只能是镜中花、水中月。宽大制度的运作原理主要包含“囚徒困境”和成本效益这两个理论，与此一致，宽大程序也通过程序安排致力于将经营者引入“囚徒困境”，为经营者提出宽大申请提供程序方面的支持和便利。同时，宽大程序也注重保护申请者的合法权益，促进宽大待遇决定的公平、公正，是帮助宽大制度价值实现的不可或缺的重要工具。具体而言，宽大程序的作用体现在以下几方面：

一、保护申请者的正当利益

宽大程序设置的重要价值之一就在于保障申请者的正当利益，平衡和促进执法机构与申请者的合作关系。在宽大制度实施过程中，执法机构行使权力具有强制性，在宽大待遇授予问题上拥有绝对的“话语权”，很容易侵犯申请者的正当利益，因此有必要用程序的手段对执法机构的权力进行限制。

宽大程序为申请者自主、自愿地实施宽大制度创造了程序条件，确保申请者提出宽

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库