

学校编码: 10384
学 号: 200208081

分类号____密级____
UDC _____

学 位 论 文

论行政垄断及其法律规制

Administrative Monopoly and Rule of It

赵 庆 庆

指导教师姓名: 卢炯星 教授

申请学位级别: 硕 士

专 业 名 称: 经 济 法 学

论文提交日期: 2005 年 5 月

论文答辩时间: 2005 年 月

学位授予单位: 厦 门 大 学

学位授予日期: 2005 年 月

答辩委员会主席: _____

评 阅 人: _____

2005 年 5 月

内容摘要

我国经济和政治体制改革不断深入，市场经济逐渐建立，然而在此过程中行政垄断现象突出，阻碍了改革和市场发展。本文在界定行政垄断并研究其形成原因和危害的基础上，分析了我国行政垄断的法律规制现状，提出我国行政垄断法律规制的制度创新和完善的设想。本文包括引言、正文和结语三部分。

引言简要介绍我国行政垄断的发展和行政垄断理论的研究状况，说明本文的写作目的和思路。

第一章论述行政垄断的界定及其表现形式。通过研究各种有关“行政垄断”的描述，从反垄断法角度定义了行政垄断，剖析了行政垄断的构成要件，分析了行政垄断区别于经济垄断。行政垄断分为具体行政垄断和抽象行政垄断，后者是行政垄断规制的重点。要有针对性地设计执法机构、执法程序、法律责任等制度来规制行政垄断。

第二章论述行政垄断的形成原因和危害。我国行政垄断的形成有历史和近现代的、政治和经济的、社会和人文的原因。行政垄断有违有限政府原则，破坏了经济民主、竞争和市场机制，造成寻租和腐败。本章为深刻理解行政垄断及其规制拓展了理论背景。

第三章论述我国行政垄断的法律规制。我国法律对行政垄断有一般规制和特别规制，但都不完善，不能有效规制行政垄断。

第四章论述行政垄断法律规制的创新和完善。行政垄断的规制和救济制度需要从法律渊源、规制权力的配置、相对人诉权、法院的有限司法审查，法律责任形式等方面予以创新和完善。

结语展望了行政垄断及行政垄断研究的趋势。

关键词：垄断；行政垄断；法律规制

ABSTRACT

With the further development of economical and political reform and the steady foundation of market economy, administrative monopoly emerges and spreads, which blocks the reform and market development. This dissertation makes clear the boundary of administrative monopoly and analyzes the causes and harms of it. This dissertation also makes an analysis of the rule of administrative monopoly in China currently, and conceives the innovation and perfection of the rule of administrative monopoly hereby. This dissertation consists of preface, body and conclusion.

The preface pictures the phenomenon of administrative monopoly and the academic research of it in brief, and makes out the aim and thought of this dissertation.

Chapter I discusses the boundary and forms of administrative monopoly. This chapter definite the administrative monopoly in the view of antitrust law on the basis of broad research of various uses of administrative monopoly, which is a good reflection of the constitutive requirements of administrative monopoly. Administrative monopoly differs from economical monopoly, and it can be assorted as abstract administrative monopoly and specific administrative monopoly. So enforcement organization, enforcement process, liability should be specially made to rule administrative monopoly. Abstract administrative monopoly is the focus of rule of administrative monopoly.

Chapter II discusses the causes and harms of administrative monopoly. Administrative monopoly in China origins to some extent in history and the near past, having much to do with economy and politics and affected by the social culture. Administrative monopoly breaches the principle of limited administration, damages economical democracy, competition and market

mechanism, and causes rent seeking and corruption. This chapter backs up the deep understanding of administrative monopoly and rule of it.

Chapter III discusses the rule of administrative monopoly in China nowadays. The general and special rules of administrative monopoly are far from perfection, which provide no efficient and effective measures to antimonopoly.

Chapter IV discusses the innovation and perfection of administrative monopoly. The rule and legal remedy of administrative monopoly should be innovated and perfected in sources of law, assignment of ruling power, the right of action of the administrative counterpart, restricted judicial review, legal liability and etc.

The conclusion expects the future of administrative monopoly and the research of it.

Keywords: Monopoly; Administrative Monopoly; Rule of Law

目 录

引 言	1
第一章 行政垄断的界定及表现形式.....	3
一、行政垄断的定义.....	3
(一)“行政垄断”的使用状况.....	3
(二)行政垄断的定义	5
二、行政垄断的构成要件.....	6
(一)行政垄断的主体是具有国家行政职权的机关和组织	6
(二)行政垄断的违法性	7
(三)行政垄断主观上表现为故意追求狭隘的利益.....	10
(四)行政垄断的强制性	10
(五)行政垄断危害竞争	12
三、界定行政垄断的必要性.....	13
(一)反对区分行政垄断和经济垄断的观点	13
(二)反垄断法中不应放弃行政垄断的概念	14
四、行政垄断和经济垄断的区别.....	15
(一)行政垄断是外生于市场的垄断力量.....	15
(二)行政垄断没有组织优化性.....	15
(三)行政垄断没有内生瓦解力量	15
(四)行政垄断的危害性更大.....	16
五、行政垄断和国家垄断的区别.....	17
六、行政垄断的表现形式.....	18
(一)地区垄断、部门垄断和行政性强制行为	18

(二) 抽象行政垄断与具体行政垄断	20
(三) 作为的行政垄断与不作为的行政垄断	21
第二章 行政垄断形成的原因和危害.....	22
一、行政垄断形成的原因.....	22
(一) 历史文化渊源.....	22
(二) 计划经济的惯性	23
(三) 改革后的利益分化	24
(四) 市场不均衡.....	24
(五) 行政权力的可交换性.....	25
(六) 官僚激励机制的缺陷.....	26
二、行政垄断的危害.....	26
(一) 行政垄断破坏经济民主.....	27
(二) 行政垄断破坏竞争和市场机制.....	28
(三) 行政垄断造成寻租和腐败.....	29
第三章 我国行政垄断的法律规制及存在问题	30
一、我国行政垄断的法律一般规制及存在问题.....	30
(一) 行政机关对行政垄断的内部规制及存在的问题.....	30
(二) 权力机关对行政垄断的外部规制及存在的问题.....	32
(三) 司法机关对行政垄断的外部规制及存在的问题.....	32
二、我国行政垄断的法律特别规制及存在问题.....	33
第四章 我国行政垄断法律规制的创新和完善	36
一、行政垄断的反垄断法规制.....	36
(一) 反垄断法规制行政垄断不影响反垄断法的性质.....	37
(二) 《反垄断法》是规制行政垄断的良好契机和法律载体.....	38

(三)《反垄断法》是行政垄断规制的基本法	39
二、行政垄断法律规制权力的配置.....	42
(一) 反垄断执法机关的行政垄断规制权力	42
(二) 行政垄断规制权力的配置原则	42
三、对抽象行政垄断行为的诉权和有限的司法审查.....	44
(一) 相对人的诉权能促进有效发现和规制抽象行政垄断.....	45
(二) 司法审查能够防止“正当”理由掩盖下的行政垄断行为.....	46
(三) 司法组织和程序为规制行政垄断提供更合法、公正的 保障	46
(四) 行政复议和行政诉讼制度为规制抽象行政垄断奠定了基础 .	47
(五) 对抽象行政垄断司法审查的有限性.....	47
四、行政垄断的法律形式.....	49
(一) 行政垄断的国家赔偿责任.....	50
(二) 行政垄断的行政责任.....	51
(三) 行政垄断的刑事责任.....	51
五、行政垄断与反垄断法豁免制度.....	53
结 语	54
参考文献	55

CONTENTS

Preface	1
Chapter 1 Boundary and Forms of Administrative Monopoly ...	3
Subchapter 1 Concept of Administrative Monopoly	3
Section 1 Uses of Administrative Monopoly	3
Section 2 Definition of Administrative Monopoly	5
Subchapter 2 The Constitutive Requirements of Administrative Monopoly	6
Section 1 Subject of Administrative Monopoly--- Administrative Organization and Organization with Administrative Power.....	6
Section 2 Illegality of Administrative Monopoly	7
Section 3 Subjective Character of Administrative Monopoly---Seeking Parochial Interests	10
Section 4 Compulsion of Administrative Monopoly.....	10
Section 5 Harm to competition of Administrative Monopoly	12
Subchapter 3 Necessity to Define Administrative Monopoly.....	13
Section 1 Idea of opposition to differing Administrative Monopoly and Economical Monopoly	13
Section 2 No Abandon of Administrative Monopoly in Antitrust Law ..	14
Subchapter 4 Deference Between Administrative Monopoly and Economical Monopoly	15
Section 1 monopoly Force from outside the Market.....	15
Section 2 No Optimization to Organization	15
Section 3 No Disintegrating Force inside	15
Section 4 Greater Harm to Market	16
Subchapter 5 Deference between Administrative Monopoly and State	

Monopoly	17
Subchapter 6 Sorts of Administrative Monopoly	18
Section 1 Regional and Departmental Monopoly and Administrative Compelling Act.....	18
Section 2 Abstract Administrative Act and Specific Administrative Act	20
Section 3 Positive and Negative Administrative Act	21
Chapter 2 Causes and Harms of Administrative Monopoly ..	22
Subchapter 1 Causes of Administrative Monopoly	22
Section 1 Origin in History and Culture.....	22
Section 2 Inertia of Planned Economy	23
Section 3 Deferring and Dividing of Interests of Governments after the Economics Reform	24
Section 4 Disequilibrium of Market.....	24
Section 5 Exchangeability of Administrative Power	25
Section 6 Limitation of Bureaucratic Stimulating System.....	26
Subchapter 2 Harms of Administrative Monopoly	26
Section 1 Harm to Economical democracy.....	27
Section 2 Harm to Competition and Market Mechanism	28
Section 3 Causing Rent Seeking.....	29
Chapter 3 Rule of Administrative Monopoly and Its Deficiency	30
Subchapter 1 General Rule of Administrative Monopoly and Its Deficiency	30
Section 1 Internal Rule of Administrative Monopoly within Administrative Organizations and Its Deficiency.....	30
Section 2 External Rule of Administrative Monopoly from legislature	32
Section 3 External Rule of Administrative Monopoly from Justice ..	32

Subchapter 2	Special Rule of Administrative Monopoly and Its Deficiency	33
Chapter 4	Innovation and Perfection of the Rule of Administrative Monopoly	36
Subchapter 1	Rule of Administrative Monopoly in Antitrust Law ...	36
Section 1	Rule of Administrative Monopoly in Antitrust Law doing no harm to the Character of Antitrust Law	37
Section 2	<i>Antitrust Law</i> ---A Good Chance and Carrier for the Rule of Administrative Monopoly	38
Section 3	Antitrust Law---Basic Law for Rule of Administrative Monopoly	39
Subchapter 2	Assignment of Powers of Rule of Administrative Monopoly	42
Section 1	Powers of the Antitrust Enforcement Organization	42
Section 2	Principle of Assignment of Powers of Rule of Administrative Monopoly	42
Subchapter 3	Right of Action and Restricted Judicial Review to Abstract Administrative Monopoly	44
Section 1	Right of Action of the Administrative counterpart Facilitating Finding and Ruling of Abstract Administrative Monopoly	45
Section 2	Judicial Review preventing Administrative Monopoly in the Name of Justice	46
Section 3	Judicial Organization and Process Guaranteeing the Legality and Fairness of the Rule of Administrative Monopoly	46
Section 4	Administrative Review and Action help to the Rule of Administrative Monopoly	47

Section 5	Restriction of Judicial Review to Abstract Administrative Monopoly.....	47
Subchapter 4	Forms of Liability of Administrative Monopoly.....	49
Section 1	State Compensation.....	50
Section 2	Administrative Liability	51
Section 3	Criminal Liability	51
Subchapter 5	Administrative Monopoly and Antitrust Exemption ..	53
Conclusion	54
Bibliography	55

引 言

在我国改革开放和制度创新的过程中，出现了政府及其所属部门和具有行政权力的组织凭借行政权力限制、排除、妨碍市场竞争的现象，学术界认为这就是行政垄断。行政垄断发展趋势不容乐观，可以说，政府既是改革的主体，也是改革的对象，既是改革的动力，也是改革的阻力。

学术界对行政垄断的研究主要围绕着什么是行政垄断、行政垄断的特征、形成的原因和存在基础、行政垄断的危害以及如何规制行政垄断等几个问题。对这些问题，学术界目前也没有形成比较完整和稳定的理论体系，特别是在行政垄断的界定和行政垄断的规制方法两个问题上，学者有不同意见。

从反垄断法角度来看，行政垄断是指具有行政职权的国家机关或组织违法行政，追求狭隘的不法利益，运用强制手段，限制竞争，侵害市场公平竞争秩序的行为。行政垄断的定义有高度的概括性，由此概念深入分析可以得出，行政垄断的主体是具有行政权力的机关和其他组织，具有违法性和强制性，主观表现为故意追求狭隘利益，是危害竞争的行为。行政垄断与经济垄断以及国家垄断是完全不同的，反垄断规制制度必须要区分行政垄断，有针对性地建立规制制度。

抽象行政垄断是行政垄断的一种，是行政垄断规制的重点，这是因为抽象行政垄断的存在更普遍，涉及面和危害程度更大，因而法律规制难度更大。我国行政垄断的法律一般规制和特别规制的不完善和执行不利，尤其会影响抽象行政垄断的规制，所以本文提出的行政垄断法律规制制度的创新和完善着重于抽象行政垄断的规制。

行政垄断兼具经济违法和行政违法性，要重视经济法律特别是反垄断

法律制度的创新和完善，也要重视行政法律制度的建立和完善。行政垄断的法律规制是一个系统，法律控制体系应当包含许多相关法律。行政垄断的法律规制与行政法有密切联系，本文论题虽然是从经济法角度提出的，但运用了很多行政法的理论知识，同时也借鉴了政治学、经济学和宪法学的一些理论。

第一章 行政垄断的界定及表现形式

行政垄断的界定是一个非常重要的问题，因为概念是进行一切判断和推理的前提，明确对象是建立法律规制制度的前提。我们要分析行政垄断与其他垄断形式的区别，认识界定行政垄断的必要性，可以从不同角度认识行政垄断的表现形式，这些为研究行政垄断的法律规制奠定了基础。

一、行政垄断的定义

(一)“行政垄断”的使用状况

在我国，人们在理论和实务上对行政垄断的使用和描述很多，主要有以下几个角度：

1. 行政垄断是一种运用公权力的限制竞争行为

行政性垄断是政府公权力干预所形成的垄断。^①

行政垄断是个别国家行政机关利用国家名义并以国家强制力为后盾实施的旨在维护或获取地方利益、部门利益或少数企业利益的一种限制市场竞争的行为。^②

2. 行政垄断是通过行政权力形成的限制竞争行为

行政垄断是通过行政手段和具有严格等级制的行政组织维持的垄断。^③

行政垄断是“指地方政府、政府经济主管部门或其他政府职能部门或者具有某些政府管理职能的行政性公司，凭借行政权力排斥、限制或妨碍市场竞争的行为。”^④

^① 姜彦君.中外行政性垄断与反垄断立法比较研究[J].政法论坛,2002,(6):79.

^② 薛克鹏.行政垄断不应由〈反垄断法〉调整[J].山西师大学报(社科版),2001,(2):27-32.

^③ 胡汝银.竞争与垄断:社会主义微观经济分析[M].上海:上海三联出版,1988.48.

^④ 种明钊.竞争法[M].北京:法律出版社,1997.314.

行政垄断是“某些个别的经济行政机关及其公职人员以履行政府职能为形式,运用行政权力对社会资源、生产要素和市场运行的独占或者垄断,并凭借这种独占或者垄断谋求同政府目标和本意相悖的行为。”^①

3. 行政垄断是一种权力滥用行为

行政垄断可以简单地概括为“市场管理部门滥用其手中的管理权。”^②

行政垄断是一种滥用行政权力的非法行为,是因政府支持而妨碍企业自由的非法垄断。^③

行政垄断是竞争者凭借国家经济主管机关或地方政府滥用行政权力所形成的强大力量或控制性安排,使自己在一定的经济领域内控制或支配市场、限制和排除竞争的状态。^④

4. 行政垄断旨在使特定主体获得垄断地位、限制竞争

行政垄断是“凭籍政府行政机关或其授权的单位所拥有的行政权力,滥用行政行为,而使某些企业得以实现垄断和限制竞争的一种状态和行为”。^⑤

行政垄断是各级政府及其所属部门或其授权的单位,凭借行政权力扶植或培植一定范围的经营者,使之限制竞争从而形成垄断的状态和行为。^⑥

行政垄断是政府及其所属部门,为使某些企业得以处于垄断地位和限制竞争,而滥用行政权力干涉、限制或排除其他企业合法竞争的行为。^⑦

5. 行政垄断是区别于经济垄断的特殊垄断

行政垄断是由来自于市场以外的、与市场要素及市场运行的自然法则

^① 李中圣.行政垄断的几个问题[J].政法论丛,1990,(2).转引自文海兴,王艳林.市场秩序的守护神——公平竞争法研究.贵阳:贵州人民出版社,1995.128.

^② 历永.我国行政垄断与世贸组织国民待遇冲突探析及启示[J].国际贸易问题,2001,(2):12-16.

^③ 曹士兵.反垄断法研究[M].北京:法律出版社,1996.16.

^④ 刘剑文,崔正军.竞争法要论[M].武汉:武汉大学出版社,1996.170.

^⑤ 漆多俊.中国反垄断立法问题研究[J].法学评论.1997,(4):55.

^⑥ 郑汉军.对我国行政垄断的反思[J].江苏公安专科学校,2002,(4):90-94.

^⑦ 王庆湘.试论我国反垄断立法所应规制的垄断[J].法学,1999,(11):64-68.

没有直接联系的力量引起的在一定市场上的垄断。^①

行政垄断是国家各级各类行政机关（国务院除外）违法行使职权，排斥、限制、禁止市场竞争，破坏社会主义市场经济竞争关系的行为。^②

我国《反不正当竞争法》第7条规定“政府及其所属部门不得滥用行政权力，限制外地商品进入本地市场，或者本地商品流向外地市场。”即行政垄断是政府及其所属机构滥用行政权力、限制竞争而形成的垄断。

以上对行政垄断的各种认识中，有的认为行政垄断是滥用行政权力限制竞争的行为；有的认为立法、行政和司法滥用权力对市场的干预都是“行政”垄断；有的认为行政垄断是包含行政权力因素的垄断，是垄断的一种特殊形式，没有对这种垄断进行价值判断；有的在经济意义上使用行政垄断这个概念，认为行政垄断现象的范围十分广泛，包括国家垄断，强调它的不适当性，使用“过度”一词，明显带有否定的价值判断意味；有的认为广义的行政垄断包括合法的和违法的行政垄断，狭义的行政垄断仅指违法的行政垄断；有的在文字上没有强调行政垄断的行政权力行使的违法性，但强调行政垄断的目的是使某些企业得以实现垄断或限制竞争的状态或行为，对行政垄断进行了价值判断，即具有狭隘性和不适当性；有的学者认为行政机关包括中央政府，有的认为不包括中央政府。

（二）行政垄断的定义

“概念乃是解决法律问题所必须和必不可少的工具。没有限定严格的专门概念，我们便不能清楚地和理性地思考法律问题。”^③概念反映客观事物的特征和本质属性。专业人士要运用专业的概念、判断和推理方法观察和理解事物。因此，行政垄断应该有特定的含义。

^① 种明钊.竞争法[M].北京:法律出版社,1997,316.

^② 郑鹏程.论行政垄断的概念与特征[J]山西师大学报(社科版)2000,(3):39-43.

^③ 博登海默.法理学——法律哲学与法律方法[M].邓正来译,北京:中国政法大学出版,1999.86.

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.

廈門大學博碩士論文摘要庫