

內地《反壟斷法》實施首月觀察

內地去年通過的《反壟斷法》今年8月1日正式生效。該法生效前後，圍繞法律實施中的反壟斷機構設置、相關部門的權力劃分和實際操作規則，相關利益主體紛紛發表看法，各路人士也應時而動：參與《反壟斷法》起草的各路專家學者，一時行情暴漲，各種報告座談訪問應接不暇；工商企業則頻頻向計於律師學者官員，希望臨陣應對，規避風險。然而，一月之內，內地官商兩界連連發生標誌性事件，《反壟斷法》實施首月的色彩豐富，實出乎預料。

可樂受反壟斷審查

在港上市的內地最大果汁企業中國藍源果汁集團有限公司（1886，下稱藍源果汁），9月3日公告可口可樂公司與藍源果汁三大股東中國藍源果汁控股有限公司（下稱藍源控股）、達能及華平基金旗下Gourmet Grace簽署接受要約，以每股12.2元的價格，現金收購後者合計持有的藍源果汁大約66%股份及全部未行便可轉換債券及期權。要約收購完成後，可口可樂將進一步收購藍源果汁其他全部剩餘股份，進而使藍源果汁退市。

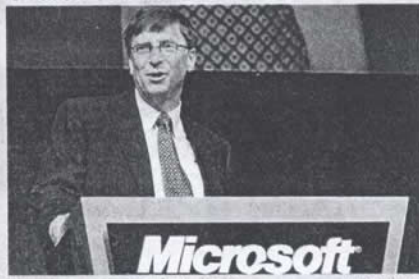
這樁交易總額將達179億元（約24億美元），為可口可樂歷史上第二大收購案，也是中國迄今為止最大一筆外資收購內資企業控股權的交易。根據AC尼爾森的調查資料，2007年，藍源在國內100%果汁及中濃度果汁市場佔有率分別達42.6%和39.6%，處於明顯領先地位，而2007年可口可樂在中國果汁市場的佔有率為9.7%。根據內地《反壟斷法》事前強制申報制度，可口可樂收購藍源，已經達到了有關競爭者集中的申報標準。據此，可口可樂公司已向有關部門提交了反壟斷審查所需資料。由此，內地最大的外資併購案不約而同與《反壟斷法》同時而至。

中國反壟斷首例調查對象

《反壟斷法》實施的前一天7月31日，北京中銀律師事務所並正式向商務部、工商總局、發改委發出《請求保護公民財產權益的建議申請書》，提



可口可樂收購藍源能否成功，取決於《反壟斷法》一關。



微軟正式成為中國反壟斷首例調查對象（彭博圖片）

出徵款借助70%的市場份額實施價格壟斷，建議對微軟開展反壟斷調查，並處以罰款10億美元，責令其公開程式源代碼，並建立微軟產品的價格聽證制度。8月15日，針對方正律師事務所的反壟斷調查申請，商務部率先表態，稱調查理應已由外資司處理。8月21日，國家發改委正式發函告知北京中銀律師事務所律師鄭正偉，稱對其提出的針對微軟反壟斷調查申請，已經由發改委價格監督司正式受理。

至此，在美國和歐盟被反覆提起反壟斷調查並達成多項協議的微軟公司，成為中國反壟斷首例調查對象。按照內地的反壟斷調查程式，如果經過調查後，能夠認定微軟存在壟斷行為，發改委、工商總局與商務部等有關部門，將會向微軟下發處罰決定。微軟如果不服，可向有關部門或司法機關提出

上訴。

而微軟在國外屢遭反壟斷調查，早有先例。早在1998年12月，歐盟即展開反壟斷調查，以確定微軟是否濫用Windows壟斷優勢，在伺服器及媒體軟體市場打壓其他競爭對手。2004年，歐盟裁定微軟壟斷罪名成立，對其處以6.13億美元的罰款。2007年10月，微軟同意遵守歐盟的反壟斷制裁措施，微軟與歐盟之間的反壟斷博弈暫告一個段落。

主要官員下台

而就在《反壟斷法》開始實施，作為反壟斷執行機構的商務部卻爆發了自商務部成立以來最大的官員腐敗案，而這一名官員恰恰就是長期負責外資併購法律制訂與具體審查的主要官員。根據媒體的公開報告，商務部條法司副司理（正司級）郭京毅因涉嫌受賄在美連環被「雙規」。資料顯示，郭京毅在商務部任職二十二年期間，一直參與和負責外資法律和投资法律的制訂及修改，並作為法律事項主管官員在外資併購審查中具有直接的專案否決權。

由於郭京毅涉嫌經濟犯罪案件肯定與外資併購審查有關，所以對於郭京毅腐敗原因的推測，已經構成內地外資併購反壟斷審查的信任危機。一種推測是其在法律制訂過程中受賄，故意使法律法規存在漏洞，讓外資在併購中國企業過程中獲取更大的利益；另一種推測則稱，因為內地外資併購審批程式模糊不清，無法遵循同一套清晰的流程進行透明操作，所以在反壟斷審查之外資併購中，郭京毅上下其手，換取了大量的經濟好處。

內地《反壟斷法》實施首月內的上述三個事件，折射出了內地商業操作題材的豐富與法治運作理念的缺失。內地《反壟斷法》作為純粹的舶來品，其制訂實施本身，即代表了內地對外開放下法治化的必然選擇，也對內地商業實踐具有重要的規製作用。實施首月即產生如此豐富的事例，本身也說明這一法律內涵的豐富和適用的廣泛。

可以期待，未來反壟斷審查將成為內地經濟事件和社會輿論的主題詞之一，內地市場競爭與經濟自由將從此步入一個新階段。

何順文 復旦大學工商管理學院院長兼教授
李元莎 復旦大學工商管理學院博士研究生