

# 最高法公布反垄断和反不正当竞争典型案例

## 规范市场竞争秩序 维护消费者合法权益

●本报记者 鲁秀丽

最高人民法院9月27日公布了十件反垄断和反不正当竞争典型案例。最高法民三庭庭长林海介绍,最高法正积极推进反不正当竞争法和反垄断法司法解释的制定工作,反不正当竞争法司法解释正在向社会公开征求意见。

### 统一裁判标准 明晰裁判规则

林海介绍,这些案例覆盖面广,既涉及供水服务等民生领域,也涵盖标准必要专利等高新技术领域;既包括传统的侵害商业秘密、滥用市场支配地位等不正当竞争、垄断行为,也及时回应了网络刷单、视频屏蔽广告等新类型不正当竞争行为的认定问题。这些案例对于统一裁判标准、明晰裁判规则都将发挥重要的示范作用。

具体而言,切实加大司法保护力度,推动高质量发展。在“必沃”案中,最高法明确了知识产权领域刑民交叉案件的裁判规则,避免部分民事

诉讼当事人恶意利用刑事手段干扰民事诉讼程序的正常进行,公正及时地维护了商业秘密权利人的合法权益。本次发布的西斯威尔垄断案涉及标准必要专利的保护,该案正确适用涉外垄断案件司法管辖规则,切实维护了我国司法主权和当事人的合法权益。

破解竞争行为的认定难题,维护市场健康发展。在720浏览器案中,人民法院对浏览器屏蔽视频广告的合理边界进行探索,细化了反不正当竞争法一般条款的适用规则,既考虑了激励技术创新的政策导向,又考虑了市场利益的合理分配,兼顾了创新发展与公平竞争。

强化商业秘密司法保护,统一法律适用标准。在本次公布的“优选锯”商业秘密纠纷案中,法院通过现场勘验,合理分配举证责任,避免权利人过重的举证负担,有效化解了商业秘密案件中举证难的问题。同时,针对当事人毁损法院查封证据、妨碍诉讼的行为,及时作出罚款决定,彰显人民法院大力倡导诚信诉讼的司法导向。

聚焦民生热点、回应社会关切,维护消费者合法权益。在本次公布的供水企业具有市场支配地位,其要求用户申请供水时需同时购买供水设施,构成捆绑交易行为,应当承担赔偿责任。在数推公司、谭某不正当竞争纠纷案中,人民法院明确以“暗刷流量”交易为目的订立的合同,违背公序良俗、损害社会公共利益,有效维护了互联网领域公平竞争的市场秩序。

### 不断完善数字领域竞争法律规则

值得注意的是,此次发布的十件典型案例中,有三件与互联网有关。最高法表示,深入贯彻落实党中央决策部署,不断完善数字领域竞争法律规则。

“最高法积极推进反不正当竞争法和反垄断法司法解释的制定工作。目前正在向社会公开征求意见的反不正当竞争法司法解释,就数字经济领域商业道德的认定、流量劫持行

为、互联网干扰行为、恶意不兼容行为以及数据权益保护等多个热点难点问题,都作出了专门规定。”林海介绍。

他举例说,本次公布的微信群控案,厘清了平台整体数据与单一数据的权属关系,为互联网企业科技创新划定行为界限。充分发挥了司法裁判平衡数据利用与保护的关系,促进数据要素市场规范化的引领作用。

林海指出,人民法院在审理涉数字经济的垄断和不正当竞争案件中,更加注重创新导向、权利导向、效率导向、诚信导向,在促进自由竞争的同时,规范市场竞争秩序,促进市场健康发展。如本次发布的分时租赁账号案,在充分关注消费者整体福祉是否受到损害、市场活力是否受到影响的前提下,认定分时租赁账号行为构成不正当竞争。在陆金所交易平台案中,人民法院对破坏目标平台用户黏性和营商环境的不正当竞争行为作出认定,及时有效地维护了金融企业和投资用户的合法权益,促进了产业健康发展。

# 多城第二批集中供地落幕 土地市场明显降温

●本报记者 王舒婷

9月26日至27日,广州市第二批集中供地推出48宗涉宅用地,共成交23宗,流拍25宗。专家表示,整体来看,多个城市第二批集中供地落幕,土地市场明显降温。

### 土拍规则进一步优化

7月以来,多地调整土拍规则。多地采用“限价+摇号”方式进行土地竞拍,部分城市取消“竞配建”或“竞自持”,而是要求“竞品质”。规则优化后,多地土地出让溢价率均有明显下调。

“值得注意的是,虽然部分重点城市取消了‘竞配建’,但大部分地块出让门槛进一步抬升,对拿地房企提出了更高的要求。对于财务指标健康、资金面宽裕的参拍企业而言,自身优势进一步放大。”克而瑞研究中心市场研究总监马千里说。

除上述变化外,重点城市逐步建立完善房价地价联动机制,力求实现稳地价、稳房价、稳预期目标。中指研究院指数事业部研究副总监陈文静说,北京、上海等城市继续实施并完善房价和地价联动机制。



新华社图片

### 土地市场明显降温

“土拍规则优化下,稳地价效果明显。重点城市土地市场整体热度较首批土拍时明显降温,多数城市成交楼面价较首批时下跌。”陈文静说。从溢价率来看,本轮成交地块溢价率较首轮有所降低,特别是济南、天津等市场热度较低的城市,溢价率降幅在十个百分点以上。与此

同时,流拍率也有所上升。沈阳、长春、福州、济南和天津等城市第二批土地出让流拍率均超过30%。

对此,陈文静认为,主要有三方面原因,一是政策调控加码和房企资金持续承压下拿地节奏放缓。二是土拍规则优化后对房企利润端利好预期相对有限,特别是竞品品质方案地块。三是房企的拿地紧迫性下降,观望情绪上升。

马千里预计,随着土地市场供

给侧调控进一步深入,土地市场整体热度将维持在低位运行。后续重点城市集中土拍时,地块流拍现象仍将常见,二轮集中供地整体流拍率或明显高于首轮。

对于现金流稳健的房企来说,多位业内专家表示,土地市场降温,拿地成本下行,是这类房企以较低成本增加优质土储的机会。“房企拿地窗口期已开,资金实力雄厚的企业存在较大拿地机会。”陈文静说。

### ■ 上交所REITs

## 并表型公募REITs融入资金会计处理研究初探及建议

●华泰联合证券 宋慧芳 郑凯文 李诺

自REITs试点以来,并表、存续期的不动产会计计量方式等会计处理问题一直是行业内讨论的核心问题,其中并表运营项下融入资金的会计处理为焦点问题。结合首批试点项目及境外成熟REITs市场的经验,笔者对融入资金会计处理提出了当前解决方案和长期解决思路,供行业讨论。

### 一、试点阶段国内市场的会计处理简析

#### (一)会计处理现状

通过公募REITs来扩大权益资本从而降低资产负债率、满足监管要求是原始权益人开展公募REITs最为核心的诉求之一。据悉,首批试点项目中有三单的原始权益人对项目实施了并表处理,上述原始权益人在中期财务报表中均将融入资金计入权益类科目。但部分会计师对于上述会计处理存在不同理解,上述计入权益的会计处理方式在年报审计时可能会被会计师调整为金融负债。

#### (二)各方观点及依据

金融负债的认定主要取决于原始权益人是否存在无条件避免交付现金或其他金融资产的合同义务;具体要求,一是是否存在强制分配的要求,二是其是否不可避免地在原始权益人存续期间被清算。会计师的主要分歧集中于第一条,即REITs的强制分配要求上。就基金分配来说,有关指引要求REITs每年至少分配一次收益,且应当将90%以上合并后基金年度可供分配金额以现金形式分配给

投资者。由于可供分配金额的调整项可以由持有人决定,即是支付义务并非当然发生,所以部分会计师认可融入资金计入权益。但也有行业专家认为,当年度或若干年度将利润全部预留不予分红,也仅是暂时性地无条件避免了支付义务,并不能代表永久不具有分红义务,较难认定为不属于金融负债。

(三)列报为金融负债的后续影响 会计处理虽是技术问题,但若是将其列报为负债,将会直接影响REITs作为大类金融资产的发展。

一是动摇REITs的权益属性定位。证监发〔2020〕140号文明确提出推进基础设施REITs试点应坚持权益导向,通过REITs实现基础设施项目权益份额公开上市。并表型REITs融入资金列报为金融负债,将直接影响REITs产品的权益属性认定。二是未能凸显REITs比较优势。REITs是盘活存量资产、提供增量权益资金、降低资产负债率的重要融资工具,则公募REITs按照金融负债列报,则公募REITs的核心优势将不再明显,从而严重影响部分原始权益人参与试点的积极性。

三是影响配置型投资者利润表的稳定性。融入资金列报为金融负债,投资人在其财务报表中应将其分类为以公允价值计量且其变动计入当期损益的金融资产,投资者将依据市场价格调整其利润表。市场交易价格如存在较大波动,不利于平滑投资者财务报表,从而直接影响投资者尤其是配置型投资者参与的积极性。

### 二、境外成熟市场的会计处理

#### (一)香港REITs市场

经笔者不完全统计,香港已上市的13单REITs项目中,仅有2单项目原始权益人将REITs纳入报表合并范围,分别为计入夹层权益的冠君产业信托和计入权益性科目的富豪产业信托。夹层资本系美国会计准则下区别于负债和永久性权益之外的第三类暂时性权益,我国企业会计准则将金融工具仅分为债务工具和权益工具,该种操作方式在我国较难采用。

#### (二)美国和新加坡REITs

美国和新加坡REITs产品直接将融入资金部分计入权益资本,如凯德REITs将其其他份额持有者作为“非控制性权益”。这主要是由于美国和新加坡的REITs规则并未强制要求高比例分红,仅是规定在符合每年分配90%收益的前提下可以享受税收优惠。

在我国现有法律规定的框架下,上述操作方式较难借鉴。一是REITs在法律形式上体现为封闭式公募基金,《基金运作管理办法》对封闭式基金的收益分配次数和比例做了明确规定,现有法律或REITs结构进行调整立法成本较高。二是以税收优惠推动REITs产品需财税主管部门主导,历史上无相关金融产品有过类似实践,推行的难度也相对较大。

### 三、关于未来并表运营REITs的会计处理建议

基于上述我国首批公募REITs在实践过程中遇到的问题以及境外成熟市场的经验,笔者建议如下:

#### (一)试点阶段的解决方案

一是进一步加强持有人大会就强制分配的决策权。通过基金合同等相关法律文件,进一步强化持有人大会决定可供分配金额调整项的权利,授权持有人实质上决定是否存在支付义务。

二是组织社会学者、会计师对该问题深入讨论。通过举办专家座谈会的方式,邀请行业专家、社会学者和会计师就相关的会计处理问题展开讨论。从落实国家政策、盘活存量资产的高度出发,取得各界人士的广泛认可。同时,REITs收益分配的弹性义务风险与一般债务到期后还本付息的刚性义务风险存在本质上的差别,在经济实质上也更加接近于权益。

三是推动主管机关以案例指导或问答的方式进行规定。以往主管机关对于争议性会计问题,一般系通过准则案例指导或问答的方式予以解决,在REITs募集资金属性问题上,可以建议主管机关从经济实质的角度出发,REITs会计处理方式上应当与境外保持一致,从而不需要对现有的基金法律框架和会计准则制度进行变更。

#### (二)长期解决思路

长期来看,应适时研究推动专项立法,建议依托《证券法》推动专门立法,系统构建符合REITs特点的制度安排。笔者建议通过制定不动产资产支持证券管理条例或REITs管理办法等方式,从根本上解决REITs的权益属性问题。

(注:本文仅代表个人观点)

## 加强跨周期调节 积极财政政策有望加码

●本报记者 赵白执南 彭扬

四季度即将来临,多个部委强调加强跨周期调节。专家认为,在全球经济不确定性上升、疫情局部反弹等因素影响下,要统筹做好今明年宏观政策衔接,积极财政政策可适当加大力度,激发有效投资需求,提振基建投资增长,发挥投资在稳增长中的作用。

### 努力保持经济平稳运行

中金公司固收首席分析师陈健恒表示,在去年以来的经济回升过程中,地产回升速度很快,但从今年8月数据看,房地产投资单月增速降至零附近,建筑工程增速相对较高,但土地购置费用快速下降,反映企业开工减少、竣工加快。出口方面,此前出口超预期走强可能与东南亚国家疫情明显反弹有关。随着美国大规模财政刺激结束对我国出口的带动作用减弱,加之海外疫情影响变化,出口韧性延续时间具有一定不确定性。

“今年我国能够完成设定目标,即实现6%以上的经济增长,但由于三四季度基数较高,增速会受到一定挑战,同时要为明年经济持续健康增长做好政策衔接。”中国国际经济交流中心副理事长、财政部原副部长朱光耀9月27日在中国国际经济交流中心第144期“经济每月谈”上说。

“要努力保持四季度和明年经济持续稳定恢复。”中国国际经济交流中心副理事长、人民银行货币政策委员会委员王一鸣在上述会议上强调,要做好跨周期调节,统筹考虑当前出台的政策措施和预留明年政策空间,把握好政策节奏和力度,增强政策针对性和有效性,稳定市场预期,保持经济平稳运行,不出现大起伏。

### 加强跨周期调节

近期,宏观调控部门多次强调做好宏观政策跨周期调节,表明宏观政策正

## 央行:稳健货币政策要灵活精准合理适度

(上接A01版)上述报告明确,碳减排支持工具的设计按照市场化、法治化、国际化原则,充分体现公开透明,做到“可操作、可计算、可验证”,确保工具的精准性和直达性。

### 加强与财政等政策之间的协调

会议强调,要深化供给侧结构性改革,加快构建新发展格局,坚持扩大内需战略,扎实做好“六稳”工作,全面落实“六保”任务,灵活精准实施货币政策,加强与财政、产业、监管政策之间的协调,统筹金融支持实体经济与防风险,保持经济运行在合理区间,推动经济高质量发展。

## 双碳风口来临 沪市主板公司践行ESG转型

(上接A01版)不过,部分上市公司在ESG转型途中投入较大人力、财力,导致短期业绩承压。市场人士认为,从长远看,此举符合可持续发展方向,利于形成行业竞争优势,逐步构建“护城河”。

与此同时,双碳是一个长期战略目标,需稳步进行。中国石化相关负责人强调,“我们不搞运动式碳达峰,中国石化自身的双碳目标综合考虑了公司短期效益以及未来可持续发展等因素,在推进过程中将因企制宜、循序渐进,我们将把握好转型发展和经营效益的平衡。”

华宝基金总经理黄小慧表示,注重ESG全方位发展的企业,长期来看,一定能够获得优良财务回报,经济指标优异。如果是上市公司,这些财务回报能够传导至股价,为投资人创造较好收益。这在理论及实证层面均得到了验证。

### 持续完善ESG信息披露指引

数据显示,2020年,600余家沪市公司、450余家深市公司发布社会责任报告或ESG报告。而A股上市公司数量超4000家,这一披露比例还有提升空间。

证监会上市部主任李明近日表示,证监会研究健全ESG信息披露制度取得

在积极对国内外新出现的风险挑战作出回应。王一鸣提示,8月27日美联储主席鲍威尔首度明确,如果美国经济恢复进展持续,将支持其在年内开始缩减购债规模,欧洲央行也在进行相应调整。美联储政策调整将对全球经济金融市场形成负面外溢效应。

“下半年如果国内经济增速放缓和美联储货币政策转向形成叠加效应,宏观政策将面临更加复杂的局面。”王一鸣表示,要保持人民币汇率在合理均衡水平基本稳定,引导企业树立风险中性理念,有效规避汇率波动风险。加强对跨境资本流动的监测和预警,进一步摸清国内重点企业的表内、表外美元债务,对潜在风险早发现早处置。同时,要加强对新兴市场的风险预警。

央行货币政策委员会2021年第三季度例会也提到,要加强国内外经济形势边际变化的研判分析,加强国际宏观经济政策协调,防范外部冲击。

### 基建投资是重要抓手

专家认为,基建投资将成为跨周期调节重要抓手,积极财政政策有望扮演重要角色,尤其是地方政府专项债将加快发行和使用。

华西证券固收首席分析师樊信江预计,基建投资将是这一轮跨周期调节的重要抓手,专项债的作用将从四季度开始逐步显现。

“今年财政收入增收超预期好,支出大体保持年初预算进度,为加大政策力度争取了空间。”王一鸣认为,可以适当加快财政支出进度,特别是可以加快地方政府专项债券的发行和使用进度。在发行加快的基础上,关键还要使用,形成工作量。明年政府专项债券的新增额度可以争取提前下达一部分,保证明年一二季度形成实物工作量。

专项债发力对基建投资将形成提振作用。王一鸣强调,今年是“十四五”开局之年,可加快推进“十四五”重大工程项目建设,引导企业加大技术改造投资,激发有效投资需求。

一位商业银行宏观研究员表示,面对全球复杂经济形势,后续货币政策仍是平衡好稳增长、防风险和促改革,稳健基调保持灵活适度,并与其他部门政策协调,形成合力,提升政策效果。

此外,会议指出,维护房地产市场健康发展,维护住房消费者合法权益。国家统计局数据显示,1-8月,全国房地产开发投资同比增长10.9%,依然维持两位数正增长,不过同比增速已从高位连续回落。

“当前房地产企业金融风险有所暴露。”中国国际经济交流中心副理事长、中国人民银行货币政策委员会委员王一鸣认为,要积极稳妥有序化解个别大型房企债务风险。

阶段性成果。ESG信息披露既要积极也要慎重,要借鉴国际最佳实践,充分考虑我国国情和发展阶段,积极稳妥推进。

目前ESG信息披露和ESG评价体系中还存在一些有待市场讨论的“难点、痛点”。

宝钢股份相关负责人称,ESG相关信息披露可能涉及较多环保、碳排等数据,要平衡好信息披露与企业经营安全的关系。如果披露要求过于详细具体,可能暴露企业商业机密,从而在竞争中处于相对不利的地位。此外,对于有多个生产基地的央企,一些环保排放指标需统一披露标准。

中国石化相关负责人表示,目前国际市场已形成多个比较成熟、通用的ESG披露标准和影响较大的评级体系,但披露标准和评级指标基本遵循欧美市场的原则和标准进行设置,针对不同文化背景的市场尚缺少差异化指标设定,这种情形给我国上市公司的信息披露和ESG评级带来非常大的挑战。该负责人建议,监管部门应加强顶层设计,联合境内资本市场参与者推动建设形成适应我国国情且为国际投资者认可的ESG披露标准和评价体系,真实客观地反映我国上市公司ESG管理和绩效表现。