



TEXU JINGYING SHANGWU FALV JIEJUE FANGAN
SHANGYE TEXU JINGYING GUANLI TIAOLI SHIYONG ZHINAN

特许经营商务法律解决方案

《商业特许经营管理条例》适用指南

林 晓 著

成功进行特许经营商务的**必备工具**

■ 企业：

- 如何以商务法律解决方案的思维创立、运营特许连锁系统？
- 如何规避特许经营模式的经营风险和法律风险？

■ 投资人：

- 面对特许经营高额投资回报的诱惑，怎样识别特许陷阱？

■ 特许经营律师：

- 应具备哪些不同于公司律师、诉讼律师的素养和执业内容？

——答案尽在本书！



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

TEXU JINGYING SHANGWU FALV JIEJUE FANGAN
SHANGYE TEXU JINGYING GUANLI TIAOLI SHIYONG ZHINAN

特许经营商务法律解决方案

《商业特许经营管理条例》适用指南

林 晓 著



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

特许经营商务法律解决方案:《商业特许经营管理条例》
适用指南/林晓编著. —北京:法律出版社,2007.9
ISBN 978-7-5036-7685-7

I. 特… II. 林… III. 专卖—商业管理—条例—法律适
用—中国 IV. D922.294.5

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2007)第 137232 号

©法律出版社·中国

责任编辑/徐 晶 卞学琪

装帧设计/汪奇峰

出版/法律出版社

编辑统筹/法规出版分社

总发行/中国法律图书有限公司

经销/新华书店

印刷/北京北苑印刷有限责任公司

责任印制/吕亚莉

开本/787×960 毫米 1/16

印张/26.75 字数/488 千

版本/2007 年 10 月第 1 版

印次/2007 年 10 月第 1 次印刷

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

网址/www.lawpress.com.cn

咨询电话/010-63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店/010-63939781/9782

西安分公司/029-85388843

重庆公司/023-65382816/2908

上海公司/021-62071010/1636

北京分公司/010-62534456

深圳公司/0755-83072995

苏州公司/0512-65193110

书号:ISBN 978-7-5036-7685-7

定价:48.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

特许经营商务法律解决方案

《商业特许经营管理条例》适用指南

作者简介



林晓 律师

日本神户大学法学硕士，中国商务律师协会（香港）常务副会长。作者长期以来主要从事特许经营体系创立与特许经营律师工作，主持“特许经营律师网”（<http://www.fclaw.com.cn>），并进行有关反垄断法与知识产权以及商务法律实务等研究；主要著作有《破产法通论》（1987年）、《捍卫智慧——中国知识产权诉讼追踪》（1996年），并发表有《当前MTV卡拉OK作品放映权滥用的倾向》、《注册商标与非注册知名商标的优先关系》、《DVD6C“专利权行使”质疑》等数十篇论文。林晓律师创立的商务法律解决方案方法论，得到了法律实务界的广泛认同和赞赏。

企业经理人法律书架

1. 企业产权改革法律实务
李雨龙 著
2. 公司股权转让操作指南
戈宇 著
3. 公司法疑难问题解析
上海市高级人民法院 编
4. 企业产权交易法律实务
赵曾海 主编
5. 企业改制并购文书范本与操作指南
李雨龙 郭智慧 著
6. 股权激励与公司治理法律实务
陈文 著
7. 公司企业设立运营转让全程指南
李正清 等 编著
8. 公司法新型疑难案例判解
北京市高级人民法院 编
9. 企业改制并购法律实务
华洋 主编
10. 公司治理法律实务
李雨龙 朱晓磊 著
11. 公司章程制定指南
李雨龙 乔路 编著
12. 公司并购重组操作实务
关景欣 著
13. 公司登记操作指南
赵晓光 主编
14. 破产程序运作实务
李永祥 主编
15. 中国中小企业板上市融资操作实务
关景欣 著
16. 中国企业海外上市操作实务
关景欣 著
17. 信用·法律制度及运行实务
陈潜 主编
18. 企业知识产权管理战略
何敏 刘良炎 主编
19. 外商投资企业设立运营全程指南
李正清 等 编著

前 言

2007年1月23日,特许经营的发祥地——美国,联邦贸易委员会(FTC)发布新闻公告,将历时14年对联邦特许经营披露规则的修改意见公诸于众;

2007年2月6日,特许经营体系最多的国家——中国,国务院总理温家宝签署发布了《商业特许经营管理条例》;

2007年3月,美国FTC正式颁布了长达398页的“特许经营规则”(Disclosure Requirements and Prohibitions Concerning Franchising and Business Opportunity Ventures)修正案,至迟到2008年7月1日,美国联邦全领域将全面适用新的特许经营规则;

2007年5月1日,中国《商业特许经营管理条例》开始实施。

在2007年初,一个世界上最发达的国家、一个世界上最大的发展中国家,不约而同相继在商业领域进行了史无前例的立法活动。

特许经营被称为20世纪最成功的商业模式。自20世纪60年代开始,特许经营缔造了麦当劳、肯德基的神话,90年代焕发出日本7-ELEVEN便利店连锁的璀璨光芒;进入21世纪后,随着IT技术的发展,电子商务B2C与特许经营连锁系统迅速对接,正在急剧地改变着大众消费方式。特许连锁与现代信息技术的结合,似一条纽带贯穿产业、流通、商业、消费,成为现代商业服务业的主要经营模式。这是商业特许经营的现代景观,也是推动中国、美国进行商业特许经营立法的动因之一。

如果你现在只有两三家店铺,想要在几年内迅速发展到100家以上的规模,那么,特许经营是最好的选择。因为,特许经营是中小企业借用他人资金迅速实现自己规模化发展的最佳途径。正因为有了如此“品德”,特许经营市场才有了许多企业鱼贯而入,更有甚者,将其当作“聚宝盆”、“摇钱树”;于是,特许经营的“品德”被败坏,坑蒙拐骗成为特许经营的传说。

面对这种市场环境,《商业特许经营管理条例》终于挺身而出了,发誓要彻底整饬特许经营市场、规范特许经营行为,并从保护投资人(被特许人)的立场出发,创制了信息披露制度和备案制度,开始书写中国商业特许经营法制

化的新篇章。

《商业特许经营管理条例》是商务部成立以来,在内贸领域出台的第一部法规。从此,特许人从事特许经营活动有了明确的法律规范,被特许人将能够依据法律的规定获得更多的司法救济,政府主管部门监督特许经营活动将有法可依,司法机关面对特许经营纠纷,将能从容依法裁判。因此,如何适用该条例,就成为全体特许经营活动关系者共同关心的问题,而释明该条例规定和立法精神,则成为本书的首要任务。

企业开始特许经营行动时,如何以商务法律解决方案的思维创立、运营特许连锁系统,如何规避经营风险和法律风险;投资人面对高额投资回报的诱惑,怎样识别特许陷阱;特许经营律师的素养和执业内容与公司律师、诉讼律师有何不同;这些是本书原本想要告诉读者的,它始于三年前《商业特许经营管理办法》颁布时的冲动。那时,看到国人对特许经营的曲解,很想把在国外看到的有关特许经营的一切告诉大家:什么才是商业特许经营,怎样开始特许经营。多亏了法律出版社戴伟先生三年来的一贯支持鼓励,当初的萌动才能延续至今日,并借《商业特许经营管理条例》的颁布施行公诸于众。

本书分为两篇:第一篇“《商业特许经营管理条例》(以下简称《条例》)适用指南”是对《条例》具体条款的逐条解释,并对涉及备案和信息披露的内容,依照《商业特许经营备案管理办法》和《商业特许经营信息披露管理办法》进行了详细说明;第二篇“特许经营商务法律解决方案”是在阐述创立、运营特许连锁系统方法论的基础上,对如何创立特许连锁系统、如何制作特许经营合同文件和商务文件,以示例、点评、提纲示意等方式进行的说明。

“商务法律解决方案”的基本思想是将目光聚焦在商务活动的全过程,以达到商务活动目标、规避经营风险和法律风险为目的,系统地、预见性地、完整地规划商务活动并制定出相应的法律保障措施。“商务法律解决方案”的企划动因是企业的经营行为,是以企业的经营目标为法律解决方案的企划原点,并将实现经营目标过程中的所有市场要素纳入其中,是系统的综合的法律行为方法论。

特许经营具有创设组织的特性,特许人通过加盟募集活动吸收越来越多的投资人加入,在组织机构上共同构建成特许连锁系统。特许经营体系通常包括授权、店铺开发、培训、运营督导、物流配送、门店信息管理等系统,这使得系统集成性在特许经营活动中异常突出。同时,电子商务 B2C 与特许经营的密切结合,IT 技术日新月异的发展与应用领域的无限拓展,这些昭示着商业服务业经营模式和特许连锁系统未来的发展方向。因此,系统集成方法论、供

应链管理思想、信息技术的应用,这些在创立、组织、运营特许经营体系时,尤为重要。

特许经营是由特许人与被特许人签订特许经营合同而开始的契约式经营,并包括了特许人的知识财产、经营模式、经营资源等综合使用授权。因此,特许经营合同文件和商务文件就成为维系特许人与被特许人特许经营关系、移转特许人专有技术的手段,也是特许经营体系实现统一化、标准化、效率化运营的保障。

《条例》及据此制定的《商业特许经营信息披露管理办法》要求:特许人必须要建立信息披露制度,并应向被特许人真实、准确、完整地披露与特许经营活动有关的全部信息。信息披露制度强调善良的特许人如违反信息披露规定,将承担缔约上过失责任并赔偿给被特许人造成的经济损失,恶意的特许人还将被追究刑事责任。这些措施多少可以预防被特许人频繁踏入“特许陷阱”。

可以说,2007年5月1日,是中国特许经营大盘点的开始。现有2600家特许经营体系面对《条例》的要求,应当盘点自己的存货、缺货。

特许经营的魅力在于它的创造性,特许经营是特许人与被特许人的共同事业。只有以创造性的思维和共赢的态度面对特许经营,商业特许经营模式才能焕发出无限异彩。

作 者

2007年9月于北京

目 录

CONTENTS

第一篇 《商业特许经营管理条例》适用指南	1
第一章 总则	3
第一条 【立法目的】	3
1.1 商业特许经营的发达史	3
1.2 商业特许经营的优势	5
1.3 商业特许经营在中国的发展	6
1.4 特许经营市场出现的问题	7
1.5 特许经营法律规制方法	8
1.6 中国特许经营的法制进程	11
第二条 【适用范围】	21
2.1 国际特许的法律适用	21
2.2 中国特许经营市场准入规制	22
2.3 司法救济手段	23
2.4 后《条例》时代的法律法规、规章的适用	24
2.5 国际特许、区域特许情形下的备案登记	24
第三条 【特许经营定义】	25
3.1 特许经营的概念	26
3.2 商业特许经营的基本特征	28
3.3 特许经营的类型	30

3.4	直营连锁、特许连锁与自愿连锁的特点	33
3.5	特许加盟店与特约店、代理店、专卖店的区别	36
3.6	特许组合与对价	37
第四条	【基本原则】	44
4.1	自愿原则	44
4.2	公平原则	45
4.3	诚实信用原则	46
第五条	【商务主管部门的行政监督管理权】	47
5.1	行政监督管理的意义	47
5.2	私法意思自治原则与国家行政干预	48
5.3	各地政府有关特许经营管理的动向	49
第六条	【检举权】	49
6.1	对违反条例行为的检举权	49
6.2	主管部门对举报的处理义务	50
6.3	商务主管部门的行政不作为	50
第二章	特许经营活动	52
第七条	【特许人资格】	52
7.1	特许人资格	53
7.2	特许人的合同能力对特许经营合同效力的影响	55
7.3	对特许人是否具有合同能力的判断	56
7.4	特许人的主体资格对合同效力的影响	60
第八条	【备案制度】	61
8.1	强制备案制度	63
8.2	两级备案制	64
8.3	备案流程及需要填报的材料	64
8.4	特许经营合同备案的意义	71
8.5	备案的撤销	73
8.6	备案应注意的事项及行政处罚	73
第九条	【备案审批】	74
第十条	【有限公示】	75

第十一条 【特许经营合同的主要内容】	76
11.1 特许经营合同的特点与形式	76
11.2 特许经营合同体例、结构	79
11.3 特许经营合同主要条款评述	81
第十二条 【任意解除权】	101
12.1 任意解除权	101
12.2 被特许人行使任意解除权的期限	102
12.3 被特许人任意解除权的行使方式	102
12.4 被特许人任意解除权的效力	102
第十三条 【合同期限的约定】	103
第十四条 【实际履行特许经营合同的义务】	104
第十五条 【质量标准】	105
第十六条 【定金、保证金等费用的支付】	106
第十七条 【推广费分摊与特许人欺骗、误导行为的禁止】	108
17.1 推广、宣传费用的分摊与使用状况公开	109
17.2 特许人在推广、宣传中的欺诈与误导行为的判断	110
17.3 特许人发布广告的内容限制	111
17.4 特许人实施欺骗、误导行为的法律责任与被特许人的司法救济	113
第十八条 【转让限制与保密义务】	113
18.1 特许经营权转让限制	114
18.2 被特许人再特许的限制	115
18.3 特许人商业秘密的保护	116
第十九条 【持续报告义务】	122
第三章 信息披露	123
第二十条 【信息披露制度】	123
20.1 信息披露制度的发展及特点	123
20.2 特许人应建立完备的信息披露制度	130
第二十一条 【信息披露时限、形式、内容】	131
21.1 特许人信息披露的时间	132

21.2 特许人信息披露的方式	182
21.3 特许人应提供特许经营合同文本及其他法定信息	188
21.4 信息披露与被特许人的保密义务	188
21.5 信息披露形式上的基本原则	184
第二十二条 【信息披露内容】	185
第二十三条 【信息披露的真实、准确、完整的原则】	188
23.1 特许人信息披露的基本原则	188
23.2 信息的重大变更与及时通告	141
23.3 特许人隐瞒或提供虚假信息的法律责任	148
第四章 法律责任	149
第二十四条 【对违法从事特许经营活动者的行政处罚】	149
第二十五条 【特许人不进行备案的行政处罚措施】	150
第二十六条 【特许人违法行为的行政责任】	150
第二十七条 【特许人欺骗、误导行为的法律责任】	151
27.1 特许人欺骗、误导行为的方式	152
27.2 特许人实施欺骗、误导行为的法律责任	152
27.3 特许人发布虚假广告的法律责任	158
第二十八条 【被特许人的检举权及特许人不履行信息披露义务的行政责任】	155
第二十九条 【以特许经营名义进行诈骗、传销行为的禁止】	156
29.1 以特许经营名义骗取他人财物的法律责任	156
29.2 传销的危害性	159
29.3 对传销活动的打击	178
第三十条 【商务主管工作人员违法行为的法律责任】	180
第五章 附则	181
第三十一条 【特许经营与知识产权许可】	181
31.1 在特许经营活动中知识产权的基本问题	181
31.2 知识经济时代的企业知识产权战略	188
31.3 特许经营与知识产权许可战略	196
31.4 知识产权许可合同	204

第三十二条 【行业协会组织的地位、职责、任务】	212
第三十三条 【逾期不备案的行政责任】	215
第三十四条 【《条例》施行日期】	216
第二篇 特许经营商务法律解决方案	217
1. 特许经营体系创立	219
1.1 特许经营体系创立的指导思想	219
1.1.1 目标性	219
1.1.2 系统集成性	219
1.1.3 商务法律解决方案	220
1.2 企业特许连锁化经营的进程	225
1.2.1 企业特许连锁化的前提条件	225
1.2.2 企业特许连锁化失败的原因	225
1.2.3 特许连锁化经营的优点与不足	226
1.2.4 导入特许经营的准备	227
1.2.5 特许连锁系统导入流程	228
1.3 特许总部	231
1.3.1 特许连锁总部形式的选择	231
1.3.2 总部的机能与作用	231
1.3.3 总部盈利模式的设定与募集成本	232
1.3.4 店铺开发、商圈调查等专有技术的聚集	233
1.3.5 充实教育培训设施和人员	233
1.3.6 制作各类商务及法律文件	234
1.3.7 系统创立时应注意的问题	234
1.4 特许经营体系创立与特许经营律师	235
1.4.1 特许经营律师的任务	235
1.4.2 特许连锁系统创立期的律师工作内容	236
1.4.3 特许连锁系统导入期应注意的法律问题	236
2. 特许经营合同文件的编制	239
2.1 特许经营合同文件体系	239

2.2 特许经营合同的制作	240
2.2.1 特许经营合同制作准备	240
2.2.2 特许经营合同常见问题评述	245
◇ 例示合同	245
◇ 对例示合同的评价	252
2.3 特许经营合同条款的有效性	266
2.3.1 格式条款对特许经营合同条款效力的影响	266
2.3.2 “非法垄断技术、妨碍技术进步”的判断	267
2.4 特许经营合同余后效力与竞业禁止约定	273
2.4.1 特许经营合同的余后效力与竞业禁止	273
2.4.2 竞业禁止约定与特许经营契约	274
2.4.3 加盟商“翻牌”与竞业禁止合同	282
2.4.4 违反竞业禁止义务的民事责任	284
2.5 特许经营合同无效或可撤销的原因	285
2.5.1 导致特许经营合同无效或可撤销的因素	285
2.5.2 外资特许经营市场准入与特许经营合同的效力	286
2.5.3 特许人合同能力对特许经营合同效力的影响	289
2.5.4 欺诈与特许经营合同的效力	290
2.6 运营管理规范	293
2.6.1 《连锁店运营管理规范》的制作方针	293
2.6.2 《连锁店运营管理规范》的结构与主要内容	294
3. 特许经营商务文件的制作	303
3.1 特许经营商务文件编制计划	303
3.2 特许经营商务文件编制工作的展开	304
3.2.1 《加盟指南》与《加盟手册》的编写	305
3.2.2 店铺开发手册	308
3.2.3 经营手册	309
3.2.4 物流操作手册	312
3.2.5 店长手册	314
3.2.6 员工手册	317

3.2.7 员工培训手册	319
4. 特许加盟	322
4.1 加盟者与特许加盟	322
4.1.1 加盟者与加盟条件	322
4.1.2 特许加盟的优点与不足	323
4.2 加盟者如何选择总部	325
4.2.1 基本立场	325
4.2.2 选择总部时应考察的内容	325
4.3 加盟者对总部提供资料的审查、核查	326
4.3.1 法定信息披露内容	326
4.3.2 特许经营合同内容的审查	326
4.4 特许陷阱	329
4.4.1 问君能有几多愁	329
4.4.2 特许陷阱“明枪易躲暗箭难防”	331
4.4.3 特许陷阱的防范	333
5. 特许经营纠纷	334
5.1 特许经营合同纠纷	334
5.1.1 特许经营纠纷产生的原因	334
5.1.2 加盟店纠纷对策	335
5.2 判例研究	337
附录	363
一、特许经营、连锁经营相关法律、法规	365
(一) 特许经营相关法律、法规、规章	365
商业特许经营管理条例	365
商业特许经营备案管理办法	369
商业特许经营信息披露管理办法	371
外商投资商业领域管理办法	373
(二) 连锁经营类规章	378
连锁店经营管理规范意见	378

关于连锁店登记管理有关问题的通知	379
企业连锁经营有关财务管理问题的暂行规定	380
财政部、国家税务总局关于连锁经营企业增值税纳税地点问题的通知	384
文化部关于促进和规范音像制品连锁经营的通知	385
文化部、邮电部、国家新闻出版署、国家工商行政管理局、国家烟草专卖局关于连锁店经营专营商品有关问题的通知	386
二、知识产权相关法律法规、规章、司法解释	388
中华人民共和国商标法(节录)	388
中华人民共和国商标法实施条例(节录)	390
驰名商标认定和保护规定	391
中华人民共和国专利法(节录)	394
中华人民共和国专利法实施细则(节录)	396
中华人民共和国反不正当竞争法(节录)	398
三、商业秘密涉及的相关规定	402
中华人民共和国刑法(节录)	402
国家经贸委办公厅关于加强国有企业商业秘密保护工作的通知	402
国家工商行政管理局关于禁止侵犯商业秘密行为的若干规定	404
国家工商行政管理局关于商业秘密构成要件问题的答复	406
国家科委关于加强科技人员流动中技术秘密管理的若干意见	406
违反《劳动法》有关劳动合同规定的赔偿办法	409
劳动和社会保障部办公厅关于劳动争议案中涉及商业秘密侵权问题的函	410

第一篇

《商业特许经营管理条例》适用指南

- ◎ 第一章 总则
- ◎ 第二章 特许经营活动
- ◎ 第三章 信息披露
- ◎ 第四章 法律责任
- ◎ 第五章 附则