

怎样打官司 反不正当竞争

分 册

金 俭 主编



河海大学出版社

D925.05
J759:1

D925.05
J759:1

怎样打官司

——反不正当竞争分册

主 编	金 俭	
撰稿人	金 俭	汤立斌
	单 锋	

图书在版编目(CIP)数据

怎样打官司.反不正当竞争分册/金俭主编.—南京:
河海大学出版社,2000.9

ISBN 7-5630-1505-1

I.怎... II.金... III.反不正当竞争法-基本知
识-中国 IV.D925

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2000)第 63941 号

书 名 / 怎样打官司——反不正当竞争分册

书 号 / ISBN 7-5630-1505-1/D·144

责任编辑 / 张 伟

特约编辑 / 汪 峻

责任校对 / 海 涛

封面设计 / 张世立

出 版 / 河海大学出版社

地 址 / 南京西康路 1 号(邮编:210098)

电 话 / (025)3737852(总编室) (025)3722833(发行部)

经 销 / 江苏省新华书店

印 刷 / 南京京新印刷厂

开 本 / 850 毫米 × 1168 毫米 1/32 10.25 印张 267 千字

版 次 / 2000 年 9 月第 1 版 2000 年 9 月第 1 次印刷

印 数 / 1 ~ 5000 册

定 价 / 16.00 元(册)

再 版 说 明

打官司丛书自问世以来,深受广大读者喜爱,为更好地适应不断变化的现实需求,特进行全面修订,以飨读者。

修订版打官司丛书,书名不再以《怎样打××官司》形式出现,而统一为:《怎样打官司——××分册》,以使书名更具科学性。

修订版打官司丛书,较之以前更具可操作性。法律依据更加充分准确;所选案例更加丰富生动;分析论证更加透彻明晰。

修订版打官司丛书,装帧设计进行了全面调整,能满足其既是畅销书,又是学术专著的特色需要。

修订版打官司丛书,与以往任何版本的版权不存在沿袭关系,新版打官司丛书版权属本书编委会所有,任何侵权行为,必将受到法律追究。

修订版打官司丛书,希望你成功!

丛书编委会

2000.7

打官司丛书
编委会

主 编 查一民 王长远

副主编 张 伟 潘科明

编 委 查一民 王长远 张 伟 潘科明

马 荣 谢国伟 李飞坤 孟 红

周亦杨 谢国勤 李友根 徐 军

张宏伟 邢鸿飞 曾丽敏 龚 俊

张晓林 郭伟林 周建明 叶 娅

目 录

第一篇 总 论

1. 什么是竞争？	(1)
2. 什么是商业竞争？	(1)
3. 正当竞争和不正当竞争如何界定？	(2)
4. 什么是自由竞争？	(3)
5. 什么是平等竞争？	(3)
6. 什么是公平竞争？	(3)
7. 什么是善性竞争？	(4)
8. 不正当竞争行为有哪些特征？	(5)
9. 不正当竞争行为有哪些法律构成要件？	(6)
10. 什么是垄断？	(8)
11. 垄断组织主要有哪几种形式？	(9)
12. 垄断与不正当竞争有何关联？	(10)
13. 当前我国的垄断有哪些特点？	(11)
14. 什么是市场经济？	(12)
15. 市场经济有哪些基本特征？	(14)
16. 什么是市场交易？	(15)
17. 经营者在市场交易中应当遵守哪些基本原则？ ...	(16)
18. 什么是市场交易中的自愿原则？	(17)
19. 什么是市场交易中的平等原则？	(19)
20. 什么是市场交易中的公平原则？	(21)
21. 什么是市场交易中的诚实信用原则？	(24)

22. 什么是市场交易中公认的商业道德?	(26)
23. 经营者如何界定?	(27)
24. 经营者的范围有哪些?	(29)
25. 经营者有哪几种具体类型?	(32)
26. 什么是“经营行为”?	(33)
27. 经营者的权利有哪些?	(34)
28. 如何认定竞争对手?	(37)
29. 什么是消费者? 消费者享有哪些合法权益?	(38)
30. 不正当竞争行为的损害赔偿范围如何具体进行确定?	(39)
31. 反不正当竞争法的调整对象有哪些?	(40)
32. 不正当竞争行为受哪些法律规范的调整约束? ...	(41)

第二篇 不正当竞争行为

一、假冒行为

1. 什么是商标?	(43)
2. 商标有哪些种类?	(44)
3. 什么是商标权?	(45)
4. 商标权具有哪些特征?	(46)
5. 商标权有哪几种取得方式?	(47)
6. 什么是商标注册?	(48)
7. 什么是假冒他人注册商标行为?	(49)
8. 什么是知名商品?	(50)
9. 什么是商品的名称、包装和装潢?	(52)
10. 什么是特有的商品名称、包装和装潢?	(53)
11. 如何认定特有的商品名称、包装和装潢?	(54)
12. 相同使用和近似使用如何界定?	(55)

13. 什么是企业名称? (56)
14. 侵害企业名称权的不正当竞争行为有哪些? (57)
15. 什么是公民的姓名权? 不正当竞争行为是如何侵害
公民姓名权的? (58)
16. 使消费者对商品质量产生误解的行为有哪些? ... (59)
17. 什么是伪造产地的行为? (61)
18. 什么是产品质量标志? (61)
19. 假冒行为有什么危害? (63)
20. 假冒他人注册商标的行为应当承担哪些法律责任?
..... (63)
21. 擅自使用他人的企业名称或者姓名的行为应当承
担哪些法律责任? (65)
22. 假冒质量标志应当承担哪些法律责任? (66)
23. 假冒知名商品特有的名称、包装、装潢的行为应当承
担哪些法律责任? (66)

二、限制竞争行为

1. 什么是公用企业? (70)
2. 什么是其他依法具有独占地位的经营者? (70)
3. 公用企业和其他依法具有独占地位的经营者的限制竞
争行为如何认定? (72)
4. 公用企业和其他依法具有独占地位的经营者的限制竞
争行为有哪些具体表现形式? (73)
5. 政府及其所属部门具体包括哪些? (73)
6. 什么是行政权力? (74)
7. 行政权力有哪些主要特征? (75)
8. 行政权力有哪些主要内容? (76)
9. 政府滥用行政权力限制竞争行为如何认定? (77)
10. 滥用行政权力限制竞争行为有哪些表现方式? ... (78)

11. 滥用行政权力限制竞争行为的危害主要表现在哪些方面? (79)
12. 公用企业的限制竞争行为应当承担哪些法律责任? (80)
13. 政府部门的限制竞争行为应当承担哪些法律责任? (81)

三、商业贿赂行为

1. 商业贿赂行为如何认定? (83)
2. 什么是商业贿赂? (84)
3. 什么是行贿? (85)
4. 什么是受贿? (85)
5. 什么是介绍贿赂? (86)
6. 商业贿赂主要表现为哪几种形式? (86)
7. 商业贿赂主要有哪几种手段? (86)
8. “账外暗中”的含义是什么? (87)
9. 什么是回扣? (88)
10. 什么是折扣? (89)
11. 折扣有哪几种类型? (91)
12. 折扣和回扣有哪些不同? (91)
13. 什么是佣金? (92)
14. 佣金和回扣有什么不同? (93)
15. 佣金和折扣有什么不同? (94)
16. 明示方式有什么具体含义? (95)
17. 回扣与一般商业贿赂有什么区别? (95)
18. 一般商业贿赂行为与商业贿赂犯罪如何区分? ... (96)
19. 商业贿赂犯罪如何认定? (96)
20. 商业贿赂行为有哪些危害? (98)
21. 商业贿赂行为人应当承担哪些法律责任? (98)

22. 商业贿赂行为可能构成哪几种犯罪？	(100)
----------------------------	-------

四、引人误解的虚假宣传行为

1. 什么是引人误解的虚假宣传行为？	(104)
2. 反不正当竞争法上的广告的含义是什么？	(104)
3. 广告的法律地位如何认定？	(105)
4. 广告经营者必须具备哪些条件？	(107)
5. 广告的真实性要求体现在哪些方面？	(107)
6. 虚假广告主要有哪些表现？	(108)
7. 广告经营者的违法行为有几种表现形式？	(109)
8. 虚假宣传的其他方法有哪几种表现形式？	(110)
9. 虚假宣传有哪些危害？	(111)
10. 经营者对虚假宣传行为应当承担什么法律责任？	(111)
11. 广告经营者对虚假宣传行为应当承担什么法律 责任？	(113)

五、侵犯商业秘密行为

1. 什么是商业秘密？	(115)
2. 商业秘密的范围有哪些？	(116)
3. 商业秘密的法律性质是什么？	(116)
4. 商业秘密的实用性有什么含义？	(117)
5. 什么是商业秘密的价值性？	(118)
6. 不为公众所知悉指的是什么？	(119)
7. 什么是合理的保密措施？	(120)
8. 商业秘密的新颖性如何判断？	(120)
9. 商业秘密与其他信息有什么不同？	(121)
10. 商业秘密与专利有什么不同？	(122)
11. 通常哪些人员负有不侵犯他人商业秘密的约定义 务？	(124)

12. 哪些行为属于侵犯他人商业秘密的不正当竞争行为? (124)
13. 披露、使用或者允许他人使用以不正当手段获取的商业秘密的行为如何认定? (125)
14. 违反保密义务,披露、使用和允许使用来源正当的商业秘密的行为如何认定? (126)
15. 商业秘密有哪些保护方法? (127)
16. 为什么要禁止侵犯商业秘密行为? (128)
17. 侵犯商业秘密行为应当承担哪些法律责任? (129)

六、舍本销售行为

1. 舍本销售行为如何认定? (132)
2. 哪些舍本销售行为不属不正当竞争行为? (133)
3. 为什么舍本销售鲜活商品不是不正当竞争行为?
..... (135)
4. 为什么经营者可以亏本销售有效期限即将到期的商品或者其他积压商品? (135)
5. 舍本销售与倾销有什么不同? (136)
6. 成本和价格之间有什么关系? (136)
7. 如何衡量经营者是否以低于成本的价格销售商品?
..... (137)
8. 如何认定行为人具有排挤竞争对手的目的? (138)
9. 如何认定舍本销售造成了排挤竞争对手的结果? (139)
10. 舍本销售行为应当承担哪些法律责任? (139)

七、附条件交易行为

1. 什么是违法搭售? 违法搭售具有哪些法律特征? (141)
2. 如何区分合法搭售和非法搭售? (142)
3. 如何正确界定购买者的意愿? (143)

4. 其他附加不合理条件的表现形式有哪些? (144)
5. 附条件交易行为有哪些危害? (145)
6. 附条件交易行为应当承担哪些法律责任? (146)

八、不正当有奖销售行为

1. 什么是有奖销售? (148)
2. 有奖销售有哪些特征? (148)
3. 有奖销售有哪几种类型? (149)
4. 附赠行为应当具备哪些条件? (149)
5. 什么是正当有奖销售? 不正当有奖销售有哪些? (150)
6. 不正当有奖销售行为如何认定? (151)
7. 欺骗性有奖销售有哪几种? (152)
8. 利用有奖销售推销质次价高的商品有哪些危害? (153)
9. 巨奖销售有什么特征? (153)
10. 巨奖销售行为如何进行认定? (154)
11. 巨奖销售有什么危害? (155)
12. 不正当有奖销售行为应当承担哪些法律责任?
..... (156)

九、诋毁商誉行为

1. 什么是商誉? 商誉有哪些特征? (158)
2. 什么是商业信誉? (159)
3. 什么是商品声誉? (159)
4. 商业信誉和商品声誉之间的关系是什么? (160)
5. 诋毁商誉行为有哪些特征? (160)
6. 诋毁商誉行为侵害的对象有什么具体含义? (162)
7. 哪些行为属于诋毁商誉行为? (162)
8. 诋毁商誉行为与一般侵害名誉权行为有什么异同? (163)
9. 被诋毁人的损失如何计算? (164)

10. 为什么要禁止诋毁商誉行为? (165)
11. 诋毁商誉行为应当承担哪些法律责任? (165)

十、串通、勾结招标投标行为

1. 什么是招标? (168)
2. 招标的法律性质如何界定? (169)
3. 招标中当事人的权利义务关系是什么? (169)
4. 招标有哪几种形式? (170)
5. 什么是投标? (171)
6. 投标的法律性质如何界定? (172)
7. 投标中当事人的权利义务关系是什么? (173)
8. 招标投标与拍卖有什么联系? (173)
9. 招标投标与拍卖有什么区别? (174)
10. 招标的程序有哪些? (174)
11. 招标投标制度有哪些特点? (175)
12. 不正当投标招标行为有哪几种? (176)
13. 串通招标投标行为如何认定? (177)
14. 串通招标投标行为主要有哪些表现形式? (178)
15. 勾结招标投标行为如何认定? (178)
16. 勾结招标投标行为主要有哪些表现形式? (179)
17. 串通、勾结招标投标行为应当承担哪些法律责任? (180)

第三篇 监督检查

1. 什么是监督检查? (182)
2. 监督检查的法律性质如何界定? (182)
3. 监督检查有哪些特征? (184)
4. 哪些部门有权对不正当竞争行为进行监督检查? (185)
5. 我国为什么将县级以上人民政府工商行政管理部门

确定为实施反不正当竞争法的主管机关？	(187)
6. 监督检查的方法有哪几种？	(189)
7. 监督检查应当遵守哪些原则？	(190)
8. 监督检查部门对不正当竞争行为进行检查时享有哪 些职权？	(191)
9. 询问权包括哪些内容？	(192)
10. 查询权包括哪些内容？	(193)
11. 检查权包括哪些内容？	(193)
12. 为什么赋予监督检查部门一定的强制措施权？	(194)
13. 监督检查部门享有哪些处罚权？	(195)
14. 监督检查部门在对不正当竞争行为进行检查时应当 履行哪些职责？	(195)
15. 为什么应当出示检查证件？	(196)
16. 监督检查执法人员的身份如何确定？	(196)
17. 监督检查时应遵循什么程序？	(197)
18. 不正当竞争案件的来源有哪些？	(198)
19. 调查检查不正当竞争行为时应当注意哪些程序？	(198)
20. 什么是行政处罚？	(199)
21. 行政处罚有哪些特点？	(199)
22. 行政处罚应当遵循哪些基本原则？	(200)
23. 行政处罚有哪些种类？	(201)
24. 常见的行政处罚有哪些？	(202)
25. 行政处罚和行政处分有什么区别？	(203)
26. 行政处罚有哪些救济程序？	(204)
27. 什么是行政复议？	(205)
28. 行政复议有哪些特征？	(205)
29. 行政复议应当遵守哪些原则？	(206)
30. 行政复议有哪些程序？	(207)

31. 滥用职权行为应当承担哪些法律责任? (208)
32. 玩忽职守行为应当承担哪些法律责任? (209)
33. 徇私舞弊应当承担什么法律责任? (210)
34. 如何理解反不正当竞争中的社会监督? (211)

第四篇 案 例

1. 张记副食店诉灵通食品公司违背诚实信用原则不正当竞争案 (214)
2. 好友商店违反公认的商业道德的不正当竞争行为被查处案 (216)
3. “王致和”腐乳商标侵权案 (218)
4. 某市冷冻食品厂诉某市蔬菜冷库不正当竞争案 ... (223)
5. 某市永芳集团诉某市化工厂商标侵权案 (226)
6. 某市生物化学厂诉邓某、向某、冯某侵犯名誉权案
..... (230)
7. 杭州娃哈哈集团公司诉珠海巨人高科技集团公司
诋毁其商业信誉、商品声誉和企业形象不正当竞争案
..... (234)
8. 某啤酒厂对啤酒生产日期作引人误解的虚假表示案
..... (238)
9. 四川省成都市工商局锦江分局查处天成金店低价
销售金饰品案 (240)
10. 某市煤气公司诉某市工商局行政处罚案 (243)
11. 红星塑料制品厂诉某市税务局滥用行政权力限制公
平竞争案 (248)
12. 某电器公司诉工商行政管理局行政处罚案 (251)
13. 民航西安咸阳机场限制出租车公平竞争案 (253)
14. 湖南省新化县天龙山乡人民政府滥用行政权力限制

竞争案	(256)
15. 某市百货公司诉工商行政管理局行政处罚案	(259)
16. 贵族商店附条件交易被查处案	(261)
17. 江苏省镇江市无线电专用设备厂投诉大港开发区 新型焊接设备厂侵犯其商业秘密案	(264)
18. 某市粉末冶金制品厂诉横竹金属制品厂、陈某、陈 某某侵犯商业秘密案	(266)
19. 郭恭俭无证经营和以贿赂手段推销药品案	(271)

第五篇 相关法规

1. 中华人民共和国反不正当竞争法	(274)
2. 关于禁止有奖销售活动中不正当竞争行为的若干规 定	(280)
3. 关于禁止公用企业限制竞争行为的若干规定	(282)
4. 关于禁止仿冒知名商品特有的名称、包装、装潢的不 正当竞争行为的若干规定	(284)
5. 关于禁止侵犯商业秘密行为的若干规定	(286)
6. 关于禁止商业贿赂行为的暂行规定	(288)
7. 关于禁止串通招标投标行为的暂行规定	(291)
8. 中华人民共和国民法通则(节选)	(292)
9. 中华人民共和国刑法(节选)	(294)
10. 中华人民共和国专利法(节选)	(301)
11. 中华人民共和国产品质量法(节选)	(302)
12. 中华人民共和国商标法(节选)	(304)
13. 中华人民共和国广告法(节选)	(306)
14. 中华人民共和国消费者权益保护法(节选)	(309)

第一篇 总 论

1. 什么是竞争？

物竞天择，适者生存。自有人类以来，竞争无不占据着社会的每个角落，充满着人类的每个领域。在我国，随着社会主义市场经济体制的确立和运行，“竞争”二字在人们生活中出现的频率越来越高。

那么，何为竞争？简而言之，竞为比赛，争为夺取，竞争就是指两个以上主体为各自利益而互相争胜的活动。竞争具有以下几个主要特征：(1) 它必须在两个以上主体之间才能进行，单一主体就无法竞争；(2) 它必须在两个以上不同利益主体之间才能进行。竞争是主体利益互相对立的表现和主体获取利益的手段，而利益则是主体竞争的结果。如果没有主体的独立利益，也就没有竞争；(3) 竞争是主体间互相争胜的活动。竞争的目的在于取胜，这也就决定了竞争者必然会采用各种方式、手段来获取胜利，而这也产生了正当竞争与不正当竞争的区别。

2. 什么是商业竞争？

商业竞争是指社会经济活动中的竞争，即商品经济条件下，两个以上商品经营者为自己的利益而在商品经营活动中互相争胜的活动。它除了具备竞争的一般条件外，还具有如下特征：

(1) 竞争发生在两个以上商品经营者之间。如果在某个特定的市场里只有一个商品经营者，就不会发生竞争。如果没有爱多