

公平交易法

(第二冊)

不公平競爭

立法與司法

范建得◎莊春發／合著

陳長文／推薦

漢興書局有限公司／出版

國立中央圖書館出版品預行編目資料

公平交易法 2. 不公平競爭 / 范建得、莊春發合
著—二版—臺北市：漢興，1994 [民83]

面； 公分

含索引

ISBN 957-8821-07-7 (平裝)

1. 公平交易法

587.19

83003052

公平交易法(2)——不公平競爭

作 者 / 范建得、莊春發

出 版 者 / 漢興書局有限公司

發 行 人 / 鄧福來

登 記 證 / 局版台業字第5318號

地 址 / 台北市中華路一段85巷16號

訂書專線 / (02)383-2187. FAX: (02)375-9158

郵撥帳號 / 14888341 鄧福來帳戶

經 銷 處 / 東吳大學校本部書店

(台北市士林區臨溪路70號)

TEL: (02)881-0389

/ 國立中興大學法商學院圖書部

(台北市民生東路三段67號)

TEL: (02)501-2049

/ 國立台灣大學法學院圖書部

(台北市徐州路21號)

TEL: (02)394-9278

排 版 / 上誼電腦排版有限公司

二 版 / 1994年5月

· 本書如有缺頁、破損、裝訂錯誤，請寄回。

定 價：新台幣350元

范 序

依稀記得在回國之初，個人即不揣簡陋，參加了第一屆的「法律的經濟分析學術研討會」；參與的過程是辛苦的，但是師長們的指導卻是無價的，對「經濟分析法學」的熱衷則更加執著了。不久結識了中興大學莊春發老師，在幾個月的交換心得，共同撰稿以及演講座談中，我們一起成長，並深自以美國 Lande 及 Posner 的法律與經濟組合為學習目標；經過春發兄長久以來的傾囊相授，終於逐漸尋見法律與經濟的銜接處。

我們相信在法律的正義觀，可用經濟學中常常被忽略的公平概念印證，找出支持法律執行的基點；此外，經過量化的資源配置效率理論，亦能協助經濟法規的執行，具體落實法律制定的目的；但是科際的整合是一條艱辛而漫長的路，雖不敢妄自菲薄，但更不敢稍有蔽帚自珍之心，是以春發兄與個人始終未敢恣意著書；直至近日，因感於學無止境，更因受到長輩的鼓勵，我等乃決定以近著為經，增補之資料為緯，勾劃一個以基礎理論架構的公平交易法。目的在於教育，但更希望透過深淺交錯的安排，讓這本硬性的法律書，也能以軟性的方式出現，使商業人士能輕易地掌握公交法之精神，而不再以「惡法」視之。

知識是人類文明的共同遺產，而書本的撰寫是學者回饋社會應盡之責；恩師李教授文儀每以學無止盡，生活即

11/11/14

是學習相勉，而個人相信，書本的撰寫也正是生活中的學習，書的內容或許會有錯誤，但是摸索之後必然會有更多的收穫。而恩師陳教授長文的一席話，「我們都在崗位上盡自己之本分」，也讓個人有坦然「自曝其短」的勇氣。

由於倉促成書且限於篇幅，未能將數量頗多之參考書目與附註納入書中，頗感遺憾；而在撰寫過程中，更深深感到理論與實務在未來還有許多尚待填補的空間；尤其我國地下經濟猖獗，事業營收紀錄之公信力不足，未來在這種經濟環境中執法，如何能取得正確的相關數據反映受規範事業之市場力量，將成為重要之問題，對於這本書無法具體反映這種背景，亦深感遺憾。謹希望政府能早日輔正這類不正常現象，以真正落實公平交易法之目標。

在幾個月的學習過程中，個人要特別感謝無怨無悔照顧我的內人鴻霞，自回國以來即對我悉心呵護的李教授文儀與東吳大學法學院成院長永裕，及提供我成長及研究環境的東吳大學章校長孝慈，沒有他們，個人不可能會有今天。此外，摯友忠賢兄、銘哲兄之義助，瑛瑛、芳敏兩位同學之日夜謄稿及校稿，均令個人感到萬分感謝，最後謹將此書獻給終生勞碌來養育的我父親范錫麟先生以及母親王美華女士。

范 建 得

謹識於東吳大學法學院

莊 序

在經濟憲法之稱的公平交易法，歷經十年的制定，終在去年（80）經立法院三讀通過，並於今年（81）2月4日正式生效施行。在社會殷殷期盼下出爐的新法律，和社會大眾見面後，大家才發現「它」並不容易懂，理由之一，是公平交易法本身兼跨法律與經濟兩個領域，能同時兼通經濟與法律的人不多，更何況是一般社會大眾，理由之二是，坊間這方面書籍一直相當欠缺，使得有興趣的讀者找不到入門之徑。

范建得與我，近幾年來在教學之餘，均以公平交易法為研究的重心，不斷相互交換心得，同時將研究成果發表於報章雜誌。今為將學理與實務結合，並滿足社會瞭解公平交易法的需求，乃勉力將個人幾年來的研究成果，改寫為一般通俗的讀本，並配合近期蒐取的實務資料進行實證分析，以供社會工商企業人士參考，也讓有興趣的讀者有個基本的起步。

為使本書的解釋說明做到詳實、正確，以及能夠涵蓋所有公平交易法的內容，故將全書分成上、中、下三冊出版。上册的內容包括基本經濟理論的說明，使讀者瞭解在學理上為什麼要制定公平交易法，以及公平交易法中反壟斷法的部分，即獨占、結合、聯合行為。中冊的內容主要為不公平競爭的部分，即第18條的維持轉售價格與第19

條的聯合杯葛、差別待遇、透使競爭之交易相對人與人交易的行為、脅迫結合與聯合、竊取商業機密及限制交易相對人事業活動條件之交易行為（垂直限制）等六項不公平競爭之行為。下冊則包含第 21 條的不實廣告與促銷兩部分。

感謝建得兄的密切配合，細密的規劃，使原始難懂的學術性論文，化做通俗易懂的文章。中間雖有三更燈火五更雞啼的痛苦時刻，也有急如熱鍋螞蟻的難耐，但是一切都成過去，期望未來二版的內容能更生動、更豐富，這是我們的衷心盼望。

個人才疏學淺，對公平交易法的研究，也只能以略窺一二加以形容，再次謝謝建得兄不斷指正，才使法律的門外漢，終於對法律的架構有了初步的瞭解，即使如此，仍限於個人學養，書中或有不周之處，尙期海內外先進，社會賢達人士不吝指正賜教是幸！

莊 春 發

謹識於中興大學經濟系

公平交易法(第二冊)

不公平競爭

蔡英文 (東吳大學法律博士班專任教授)

公平交易法自立法公布後，受到高度的重視，儼然蔚為顯學，本書結合法律、經濟特性，將公平交易法之理論體系，作系統性分析，殊值有志趣者參考。

劉紹樑 (東吳大學法研所副教授)

我國經濟高度的成長，促成了公平交易法之頒行，但一部須借助經濟理論來執行的法律，並非人人能懂，是以本書作者能結合其專長，來協助社會大眾瞭解本法之真義，對於這部經濟憲法之順利執行，應有重大意義，值得推薦。——

ISBN 957-8821-07-7 (587.19)



00350



9 789578 821071

封面設計◎張淑晶

作者簡歷

范建得

現職：

- (1) 東吳大學法學院專任教授
- (2) 中國投資教育基金會學術委員
- (3) 經濟部產諮會商審會審議委員

學歷：

法學博士、法學碩士、法學士

專長：

公平交易法、消費者保護法、
商業組織法、海事法(環保)

主要著作：

- (1) 公平交易法系列之一：
獨占、結合、聯合之管制(1992/4)
- (2) 公平交易法系列之二：不公平競爭(1992/7)
- (3) 公平交易法系列之三：不實廣告(1994/3)
- (4) 公平交易法Q&A，範例1000(1992/4)
- (5) 論競爭法中之企業結合管制(1993/3)
- (6) 工商時報公平交易法專欄(1993)
- (7) 工商時報消費者保護法專欄(1994)

莊春發

經歷：

- (1) 國立中興大學經濟系專任副教授
- (2) 接受行政院研考會、經革會等單位之委託研究

學歷：

國立中興大學經濟學研究所碩士

主要著作：

- (1) 從市場定義檢討公平交易法草案有關獨占的認定與結合的管制(1991)
- (2) 替代、互補與獨立，商品關係之研究(上)(下)(1991)
- (3) 市場壟斷力之研究
——兼論其在公平交易法應用的合理性(1991)
- (4) 公平交易法草案對工業發展的影響(1991)
- (5) 立法管制價格歧視問題的研究
——經濟觀點的分析(1991)

經濟法系列

公平交易法系列叢書(一)

獨占、結合、聯合之管制

范建得・莊春發/合著 定價350元

公平交易法系列叢書(二)

不公平競爭

范建得・莊春發/合著 定價350元

公平交易法系列叢書(三)

不實廣告與促銷

范建得・莊春發/合著 定價300元

消費者，向前行

——談消費者保護的內涵

范建得/著 定價290元

法哲系列

中國哲學範疇精選叢書(一) 道

張立文/主編 定價220元

中國哲學範疇精選叢書(二) 理

張立文/主編 定價220元

中國哲學範疇精選叢書(三) 氣

張立文/主編 定價220元

中國法律思想史

楊鶴泉/主編 吳博文/整理 定價450元

西洋法律思想史

張宏生・谷春德/主編 吳博文/整理

定價450元

漢興書局有限公司/出版

目 錄

第一章	圖釋公交法	5
第二章	透視限制轉售價格的管制	29
第一節	限制轉售價格成立的要件	31
第二節	各國的立法目的及制度	34
第三節	對工業發展的影響	43
第四節	個案剖析及因應之道	48
第五節	綜合分析	52
第三章	經濟分析定曲直	
——	限制轉售價格是對？是錯？	55
第一節	先進國家的態度	57
第二節	為何要限制轉售價格？	60
第三節	限制轉售價格的福利分析	70
第四節	綜合分析	74
第四章	截長補短	
——	從各國差別待遇的管制談起	75
第一節	差別待遇 Vs. 差別取價	78

第二節	什麼是差別取價	80
第三節	分析美國的制度	87
第四節	分析德國與日本的制度	93
第五節	我國公交法的相關規定	96
第五章 魔鏡！魔鏡！它有罪嗎？		
—— 以經濟學角度分析差別取價		99
第一節	差別取價的所得分配效果	101
第二節	一級與二級差別取價的效率效果	102
第三節	三級差別取價的效率效果	108
第四節	綜合分析	116
第六章 差別取價的抗辯理由，怎麼找？		121
第一節	美國羅賓遜一派德曼法案的相關經驗	123
第二節	不同層次的侵害行為	127
第三節	競爭策略的抗辯	132
第四節	成本差異的抗辯	135
第五節	其他抗辯事項	137
第六節	以美國法執行成果談政策上的抗辯	139
第七章 小心「搭」到公交法		
—— 搭售行為探討		149
第一節	何謂垂直非價格交易限制？	151
第二節	從各國制度看搭售	154
第三節	採行搭售策略的理由及經濟效應	159

第四節	市場力量及品牌競爭的考慮	165
第五節	搭售的法律正當性評估	171
第八章	排他性交易如何限制了市場競爭	185
第一節	各國制度分析	187
第二節	排他性交易的經濟分析	192
第三節	獨家交易的法律正當性評估	197
第四節	地域或顧客限制的法律正當性評估	212
第九章	明文規定的商場道義	
——	商業侵權行為釋疑	219
第一節	不當干預他人的交易關係	222
第二節	對他人期待利益的干預	223
第三節	對於他人既存契約關係的干預	233
第四節	對於他人僱傭關係的干預	242
第五節	聯合杯葛行為	246
第十章	公交法逃生術	251
第一節	廠商因應公交法六大招	253
第二節	那些企業將成為公交法的目標？	258
第三節	免於觸犯獨占、結合、聯合條例	262
第四節	避免「不公平競爭」的防衛建議	269
第五節	券商合併的法律風險及因應之道	274
第六節	真品輸入的適法性釋疑	282
第七節	行銷人的空間忽略變小了？	289

第八節	公交法展開獵「鼠」行動	294
第九節	高科技發展與管制瓶頸式獨占的迷思	298
第十節	公交法能抑制物價上漲？	302
第十一節	公平會如何建立公信力？	305
第十二節	施行細則潛藏的許多問題	308
第十三節	透視公平交易法的未來	313
第十四節	案例解析	317
附錄(一)公平交易法		335
附錄(二)公平交易法施行細則		351
附錄(三)公平交易法對營業秘密之保護		365
索 引		389

目 錄

第一章	圖釋公交法	5
第二章	透視限制轉售價格的管制	29
第一節	限制轉售價格成立的要件	31
第二節	各國的立法目的及制度	34
第三節	對工業發展的影響	43
第四節	個案剖析及因應之道	48
第五節	綜合分析	52
第三章	經濟分析定曲直	
——	限制轉售價格是對？是錯？	55
第一節	先進國家的態度	57
第二節	為何要限制轉售價格？	60
第三節	限制轉售價格的福利分析	70
第四節	綜合分析	74
第四章	截長補短	
——	從各國差別待遇的管制談起	75
第一節	差別待遇 Vs. 差別取價	78

第二節	什麼是差別取價	80
第三節	分析美國的制度	87
第四節	分析德國與日本的制度	93
第五節	我國公交法的相關規定	96
第五章 魔鏡！魔鏡！它有罪嗎？		
—— 以經濟學角度分析差別取價		99
第一節	差別取價的所得分配效果	101
第二節	一級與二級差別取價的效率效果	102
第三節	三級差別取價的效率效果	108
第四節	綜合分析	116
第六章 差別取價的抗辯理由，怎麼找？		121
第一節	美國羅賓遜一派德曼法案的相關經驗	123
第二節	不同層次的侵害行為	127
第三節	競爭策略的抗辯	132
第四節	成本差異的抗辯	135
第五節	其他抗辯事項	137
第六節	以美國法執行成果談政策上的抗辯	139
第七章 小心「搭」到公交法		
—— 搭售行為探討		149
第一節	何謂垂直非價格交易限制？	151
第二節	從各國制度看搭售	154
第三節	採行搭售策略的理由及經濟效應	159

第四節	市場力量及品牌競爭的考慮	165
第五節	搭售的法律正當性評估	171
第八章	排他性交易如何限制了市場競爭	185
第一節	各國制度分析	187
第二節	排他性交易的經濟分析	192
第三節	獨家交易的法律正當性評估	197
第四節	地域或顧客限制的法律正當性評估	212
第九章	明文規定的商場道義	
	—— 商業侵權行為釋疑	219
第一節	不當干預他人的交易關係	222
第二節	對他人期待利益的干預	223
第三節	對於他人既存契約關係的干預	233
第四節	對於他人僱傭關係的干預	242
第五節	聯合杯葛行為	246
第十章	公交法逃生術	251
第一節	廠商因應公交法六大招	253
第二節	那些企業將成為公交法的目標？	258
第三節	免於觸犯獨占、結合、聯合條例	262
第四節	避免「不公平競爭」的防衛建議	269
第五節	券商合併的法律風險及因應之道	274
第六節	真品輸入的適法性釋疑	282
第七節	行銷人的空間忽略變小了？	289

第八節	公交法展開獵「鼠」行動	294
第九節	高科技發展與管制瓶頸式獨占的迷思	298
第十節	公交法能抑制物價上漲？	302
第十一節	公平會如何建立公信力？	305
第十二節	施行細則潛藏的許多問題	308
第十三節	透視公平交易法的未來	313
第十四節	案例解析	317
附錄(一)公平交易法		335
附錄(二)公平交易法施行細則		351
附錄(三)公平交易法對營業秘密之保護		365
索 引		389