

徐清霜 著

裁判视野 与 纠纷解决

不正当竞争纠纷案件
审判精要

知识产权出版社

裁判视野与纠纷解决

——不正当竞争纠纷案件审判精要

徐清霜 著

知识产权出版社

内容提要

本书立足审判实践,通过对不正当竞争案件审判中难点问题的剖析与探讨,提炼审判规则与裁判方法,以期提升知识产权法官审理此类案件的能力与水平,共同推动我国知识产权司法保护水平的进一步提高。

读者对象:知识产权司法审判人员和实务工作者,相关领域研究人员。

责任编辑:龙文 责任出版:卢运霞

装帧设计:开元图文 插图设计:安景黎

图书在版编目(CIP)数据

裁判视野与纠纷解决:不正当竞争纠纷案件审判精要/徐清霜著. —北京:

知识产权出版社, 2009.11

ISBN 978-7-80247-629-5

I. 裁… II. 徐… III. 反不正当竞争法—案件—审判—中国 IV. D922.294

中国版本图书馆CIP数据核字(2009)第207621号

裁判视野与纠纷解决——不正当竞争纠纷案件审判精要

Caipan Shiye Yu Jiufen Jiejue: Buzhengdang Jingzheng Jiufen Anjian Shenpan Jingyao

徐清霜 著

出版发行:知识产权出版社

社址:北京市海淀区马甸南村1号

网 址: <http://www.ipph.cn>

发行电话:010-82000860 转 8101/8102

责编电话:010-82000887 82000860 转 8123

印 刷:北京富生印刷厂

开 本:720mm×960mm 1/16

版 次:2009年11月第1版

字 数:350千字

邮 编:100088

邮 箱:bjb@cnipr.com

传 真:010-82005070/82000893

责编邮箱:longwen@cnipr.com

经 销:新华书店及相关销售网点

印 张:19

印 次:2009年11月第1次印刷

定 价:36.00元

ISBN 978-7-80247-629-5/D·894 (2751)

出版权专有 侵权必究

如有印装质量问题,本社负责调换。

序

法官的职责是解决社会纠纷，具体讲来一是正确判断事实，二是准确适用法律。进入到诉讼中的各类纠纷，无一不是以案件的形式反映在司法活动中的各类社会问题和矛盾，从而折射出社会发展中的种种不协调性与障碍性。法官认定事实、适用法律的过程，不仅是对个案纠纷加以解决的过程，更是一个通过司法手段调节社会关系、化解社会矛盾、引导和促进社会发展的过程。通过个案的审理，解决具体的矛盾冲突，排除社会发展的障碍，为同类社会关系的理顺提供指引，既是审判工作的意义所在，更是法官的职责使然。因此，从这样一个视野与维度去认识与理解司法审判，把法官的工作融入社会发展的空间中去把握，才能真正领悟审判工作的真谛，才会将案件审判的效果做到最大化。由此可以得出一个结论，人文精神和科学态

度是法官处理案件须同时具备的两种品质。人文精神是法官对待案件及当事人的一种社会情怀和社会责任，而科学态度则是法官在证据使用和法律适用方面所必须具备的。很难想象一个对社会或当事人漠然置之的法官其裁判能够让当事人欣然接受，同样，一个对证据和法律（包括政策）采取敷衍和机械态度的判决无论如何也不可能实现正义的价值。在具体的审判活动中体现人文精神和科学态度，需要法官具备良好的纠纷解决能力，具体包括：洞察社会矛盾产生原因的能力，把握法律精神和社会情理的能力，甄别案件事实的能力，准确适用法律的判断和解释能力以及对于最佳救济方案的设计选择能力，可以统称为“司法能力”。建立在人文精神和科学态度基础之上的司法视野和司法能力能够帮助我们实现最优的审判效果，促进纠纷解决。

知识产权案件的审理，更加有赖于富有人文精神和科学态度的司法视野与司法能力的培养。知识产权保护的是借智力与财力投入而产生的无形资产价值，而该价值的形成往往具有复杂的历史因由。可以说，司法的功能在知识产权保护领域更多地渗透出社会与历史的因子。司法在个案中体现的保护导向与尺度常常会影响到一个行业的发展与未来，知识产权司法保护与国家经济增长、与社会发展之间存在着超常的关联性。有鉴于此，法官在处理知识产权纠纷时，要更加注重对社会情势、行业发展、权利人状况的人文关怀和利益衡量，要更加注重对案件事实、侵权证据、规则适用的科学判断即司法能力的综合提升。不正当竞争纠纷是市场竞争中各类因市场交易行为而产生的矛盾冲突的集中体现，该类纠纷与市场经济的发展密切相关。新时期，各类竞争手段不断出现，新矛盾、新问题如处理不当必将影响社会经济的健康发展。特别是在经济危机的新形势下，更加需要我们以审慎稳妥的态度，科学界定竞争手段的合法性尺度，审理好各类不正当竞争案件。

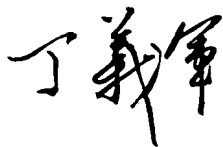
本书以不正当竞争纠纷案件的处理为视角，秉持人文精神和科学态度，通过分析归纳知识产权纠纷案件的成因与社会背景，阐述知识产权法律的立法目的、法律精神与司法政策，概括提炼出此类纠纷发生的原因及处理和预防措施，对避免纠纷发生以及纠纷发生后如何进行司法处理具有较强的指导意义；通过对不正当竞争纠纷案件裁判技能与方法的归纳总结，从实践的角度探索了司法能力提升的路径；通过对典型案例的剖析解构，进

一步提出并强调了司法审判工作贯彻人文精神、树立科学态度的极端重要性。

本书作者徐清霜同志是一位兼具人文精神和科学态度的法官。从事知识产权审判多年来，她处理了大量知识产权纠纷案件，均取得了良好的法律效果和社会效果，有的还被最高法院确定为典型案例。这本著作既是她本人多年来审判经验的总结，又是她对通过提高法官司法能力来加强知识产权审判工作这一重要命题的思考与探索，因而具有较高的理论指导性和实践操作性。当然书中有的观点还存在商榷之处，有的论证尚待深化。尽管如此，该书仍不失为一部具有较高理论价值和鲜明实践特色的著作。借此，我向徐清霜同志表示祝贺，同时也希望她能够为我国知识产权审判事业作出更大贡献。

是为序。

山东省高级人民法院
党组书记、副院长



2009年10月19日

前 言

1993年12月1日，我国第一部专司维护公平竞争和规范市场秩序的法律——《中华人民共和国反不正当竞争法》（以下简称《反不正当竞争法》）正式颁布实施。该法是我国知识产权保护法律制度中的一项重要内容，旨在维护正常的市场交易秩序，鼓励与保护正当竞争，防止不正当竞争，保护经营者的合法权益。自实施以来，该法在维护消费者利益、规范市场竞争秩序方面发挥了重要作用，实际扮演着市场竞争领域的“经济宪法”角色。2001年，我国加入世界贸易组织后，我国政府越来越注重竞争政策和竞争法的研究制定，积极应对越来越激烈的国内市场的竞争和国际市场的竞争。经过长期酝酿，2008年，中国制定出一部调节市场管理关系、维护自由竞争秩序的基本法律制度——《中华人民共和国反垄断法》（以下简称《反垄断

法》)。《反不正当竞争法》与《反垄断法》共同搭建起一个调整市场活动中经营者之间的竞争关系以及管理者与经营者之间的竞争管理关系的法律规范框架。二者被合称为中国的“竞争法”。

人民法院是依据法律规定，维护市场竞争秩序的重要主体。多年来，全国各级法院积极适用《反不正当竞争法》，依法履行审判职责，调节各类市场竞争关系，审理了一大批不正当竞争民事案件，在规范市场竞争主体之间的公平竞争方面起到了重要作用。据统计，从1985年至2008年9月底，全国法院共受理不正当竞争民事案件8727件，占全部知识产权纠纷案件的7%^①。其中，2002年至2005年间，人民法院受理不正当竞争民事一审案件分别为1372件、1468件、1331件和1303件，案件数量仅次于著作权、专利权纠纷案件而跃居第三位。目前，在知识产权纠纷案件持续增长的形势下，不正当竞争纠纷案件数量也在不断上升，在全国法院受理的各类知识产权案件中稳定地居于第三、第四位。审理不正当竞争案件已经成为人民法院知识产权审判工作的重要组成部分，为促进我国市场经济的健康发展提供了有力的司法保障。

不正当竞争纠纷案件的产生具有深刻的社会原因与经济原因，该类纠纷的产生反映出我国市场经济在发展过程中必然经历的种种矛盾与冲突，凸显出市场发展对司法调节作用的强烈需求。人民法院通过反不正当竞争法律制度的运用，妥善处理各类不正当竞争纠纷，依法调节各类竞争关系，处理和依法规制不正当竞争行为，对于维护经营者和消费者合法权益，促进技术创新和技术进步，提高企业竞争力，保证国民经济的健康、持续、协调发展，具有极为重要的作用。特别是，在当前特殊的经济形势下，充分发挥人民法院的司法职能作用，依法引导各类市场主体，规范市场竞争秩序，促进经济平衡较快发展，更具有重要的现实意义。2008年，《国家知识产权战略纲要》颁布实施，对知识产权司法保护提出了更新更高的要求，司法保护在知识产权保护体系中地位重要，作用重大。为适应新形势下知识产权保护的新要求，加强不正当竞争案件审理，统筹兼顾自由竞争与公平竞争的关系，积极促进市场结构完善和社会主义市场经济体制的健全，

① 本数字来源于《司法护权 激励创新——三十年来全国法院知识产权司法保护工作综述》，载于中华人民共和国国家知识产权局网站，2008年11月7日。

是人民法院必然面对的重大问题。

经过长期的司法实践，人民法院在反不正当竞争案件审理中积累了较为丰富的经验，但依然存在着对法律精神理解不透彻，法律适用能力不强，对疑难问题认识不到位、不统一等各种问题。随着市场经济的发展，各类新型不正当竞争行为更是层出不穷，竞争领域的新矛盾、新纠纷不断出现，极大困扰着司法活动，更加需要我们深入探索解决。为此，我们必须从加强对不正当竞争案件的审判能力入手，重视总结不正当竞争案件的审判经验，不断深入对反不正当竞争法的理解与把握，增强对各类新型不正当竞争纠纷的认识与解决能力。这是人民法院充分发挥司法职能作用，推动形成统一、开放、竞争、有序的现代市场体系的必然要求。

审理不正当竞争案件的核心是如何通过司法手段在竞争领域寻求“利益激励”与“道德容忍”之间的平衡点。本书立足审判实践，引导大家共同关注不正当竞争案件产生的社会原因以及对社会发展的影响，了解反不正当竞争法律的基本精神与具体适用，掌握当前不正当竞争审判领域的司法原则与司法政策，通过对不正当竞争案件审判中难点问题的剖析与探讨，提炼审判规则与裁判方法，以期提升知识产权法官审理此类案件的能力与水平，共同推动我国知识产权司法保护水平的进一步提高。

目 录

序	I
前言	i

裁判精要篇

第一章	不正当竞争纠纷案件概述	3
	第一节 不正当竞争与不正 当竞争纠纷案件	3
	一、不正当竞争行为基 本问题	4
	二、不正当竞争纠纷案 件基本问题	8
	第二节 新类型不正当竞争 纠纷案件	10
	一、新类型不正当竞争 行为的特点	11
	二、新类型不正当竞争纠 纷案件表现形式	11

	三、新类型不正当竞争纠纷产生的社会原因	14
	第三节 不正当竞争纠纷案件司法现状	15
	一、不正当竞争纠纷案件概况	16
	二、不正当竞争纠纷案件审判特点	18
	三、不正当竞争纠纷案件审理中存在的主要问题	20
第二章	不正当竞争纠纷案件审判理念与审理思路	21
	第一节 反不正当竞争法立法目的与政策导向	22
	一、反不正当竞争法立法目的	22
	二、反不正当竞争法与其他相关法律的关系	23
	三、反不正当竞争法政策导向	25
	第二节 不正当竞争纠纷案件审判理念	26
	一、不正当竞争案件审判理念	27
	二、新类型不正当竞争纠纷案件审判价值取向	28
	三、当前不正当竞争案件审理应把握的司法政策	30
	第三节 不正当竞争纠纷案件审理思路	34
	一、不正当竞争案件一般审理思路	34
	二、典型不正当竞争案件审理思路	35
	三、新型不正当竞争案件审理思路	36
第三章	不正当竞争纠纷案件审判规则	38
	第一节 不正当竞争纠纷案件诉讼主体的司法认定	38
	一、相关规定与司法实践	39
	二、不正当竞争纠纷案件适格诉讼主体的认定	40
	小 结	45
	第二节 不正当竞争纠纷案件中一般条款的适用条件	45
	一、司法实践与司法政策	45
	二、援引一般条款认定不正当竞争的条件	47
	三、援引一般条款的不正当竞争行为类型	53
	四、该类案件的管辖	54
	小 结	55
	第三节 权利冲突不正当竞争纠纷案件审判要点	55
	一、商标权与企业名称权利冲突案件审理	56
	二、企业名称间权利冲突案件审理	74

三、企业字号权和知名商品特有的名称权利冲突案件审理	77
小 结	78
第四节 涉及网络域名的不正当竞争纠纷案件审判要点	79
一、域名与普通商标权利冲突案件审理	79
二、域名与驰名商标淡化不正当竞争案件审理	82
小 结	92
第五节 形象权不正当竞争纠纷案件审判要点	92
一、形象权产生的原因	93
二、形象权的保护范围	95
三、司法实践中形象权保护的法律适用	99
四、审理形象权不正当竞争案件应注意的问题	100
小 结	102
第六节 知名商品特有名称、包装、装潢纠纷案件审判要点	102
一、侵害知名商品特有名称、包装、装潢的认定要素	102
二、如何认定“知名商品”	103
三、如何认定“商品名称、包装、装潢及其特有性”	111
四、知名商品特有名称、包装、装潢纠纷案件审理中的 新问题	120
小 结	123
第七节 虚假宣传与商业诋毁纠纷案件审判要点	124
一、虚假宣传纠纷案件审理	124
二、虚假宣传纠纷案件审理中的新问题	128
三、商业诋毁纠纷案件的审理	129
四、商业诋毁纠纷案件审理中的新问题	132
小 结	133
第八节 商业秘密纠纷案件审判要点	134
一、商业秘密的界定与权利属性	134
二、构成商业秘密的司法认定	136
三、商业秘密侵权行为的认定	141
四、商业秘密纠纷案件中的举证责任	143
五、商业秘密纠纷案件中的新型疑难问题	150
小 结	156

第四章	不正当竞争纠纷法律规范解读·····	157
第一节	反不正当竞争与反垄断法律规范解读·····	157
一、	反不正当竞争法律规范概述·····	157
二、	《反不正当竞争法》与《民法通则》适用的关系·····	159
三、	反垄断主要法律规范概述·····	160
第二节	不正当竞争民事责任承担相关规范重点解读·····	164
一、	司法解释、司法政策与司法认知·····	164
二、	确定不正当竞争民事责任的基本原则·····	167
三、	停止侵权民事责任的适用·····	167
四、	消除影响与赔礼道歉的适用·····	171
五、	民事赔偿责任的适用·····	173
第五章	审判能力与裁判方法的若干思考·····	176
第一节	提高法官审判能力之路径·····	177
一、	司法“刚性”与“柔性”的调和 ——谈增强减少法律与道德冲突能力的路径·····	177
二、	法官调查权的合理回归 ——谈增强法官查明事实能力的路径·····	180
三、	法官的“仁”与“智” ——谈增强做当事人工作能力的路径·····	184
四、	践行“以当事人为本”司法理念，充分实现庭审价值 ——谈增强庭审驾驭能力的路径·····	186
第二节	案件审判与裁判方法的运用·····	191
一、	知识产权司法裁判中的特殊考量·····	191
二、	知识产权司法裁判中的价值衡量·····	194

案例解析篇

案例 1	不正当竞争案件中“经营者”身份与“竞争关系”界定 ——评山东黄金金斯顿男子篮球俱乐部与山东金斯顿服饰有限公司不正当竞争纠纷案·····	209
------	--	-----

案例 2	对非同业竞争者造成商誉损害亦可构成不正当竞争 ——评山东登海种业股份有限公司与河北某农药有限责任公司、山东省某农药研究开发中心不正当竞争案	214
案例 3	经境外注册并授权销售带有与他人知名商标字号相同标识的产品造成混淆的构成不正当竞争 ——评九牧王福建公司与展延辉不正当竞争案	220
案例 4	驰名商标的权利边界与保护尺度 ——评新郎希努尔集团股份有限公司与温州新郎鞋业有限公司等侵犯注册商标专用权及不正当竞争案	229
案例 5	将他人知名商标用做字号使用构成不正当竞争 ——评虎都（中国）服饰有限公司与广州虎都服装有限公司、池方平商标侵权、不正当竞争纠纷案	238
案例 6	虚假标注商品产地构成不正当竞争 ——评华狮公司与甲、乙啤酒公司不正当竞争纠纷	245
案例 7	不按国家有关部门核准公布的标准地名进行商业标注构成不正当竞争 ——评梁山风景名胜区管理委员会、梁山县旅游总公司与山东梁山泊旅游开发有限公司、济宁任城旅行社不正当竞争纠纷	248
案例 8	是否足以造成混淆是认定侵犯他人企业名称权的关键 ——评韩国韩信机械工业株式会社与青岛巨星机械有限公司不正当竞争案	258
案例 9	商业秘密案件中善意第三人不承担侵权责任 ——烟台奔腾汽车检测维修设备制造有限公司与陈文平、烟台未来自动装备有限责任公司侵犯商业秘密纠纷	265
案例 10	客户名单商业秘密的认定 ——评济南灯具厂有限公司与张晓红、李红、冯秀娟、济南智富商贸有限公司侵犯商业秘密纠纷案	272
后记一	一段文字与一段情怀	279
后记二	诚谢	282

裁判精要篇



“竞争是挡不住的洪流。”

——恩格斯

“竞争是获致繁荣和保证繁荣的最有效的手段。只有竞争才能使作为消费者的人们从经济发展中受惠，它保证随着生产力的提高而俱来的种种利益，终归于众生的享受。”

——路德维希·艾哈德

第一章 不正当竞争纠纷 案件概述

第一节 不正当竞争与不正当竞争 纠纷案件

这是一个充满竞争同时更鼓励竞争的时代。通过竞争，现代市场经济实现资源配置，效率与资源组合得以优化，竞争成为经营者在市场生存与博弈的唯一途径。然而，竞争必然伴随着损害，竞争主体之间的排斥行为，必然导致相互之间的损伤与浪费。必须认识到，诉诸竞争，就必须允许合理的损害，这是必须容忍的代价与成本。竞争是一把“双刃剑”，如何在商业竞争中