



《工商行政管理》
半月刊书系

企业登记监管案例
公平交易执法案例
商标行政执法案例
合同、拍卖案例
执法程序和行政诉讼案例
管辖权案例
其他案例

工商行政管理

案例库

1

Cases book of Administration
for Industry and Commerce

- 《工商行政管理》编辑部 编
- 王学政 主编



中国工商出版社

0922.290.5-55

1

:1

工商行政管理案例库

《工商行政管理》编辑部 / 编

◎ 王学政 / 主编

1

北方工业大学图书馆



00595653

中国工商出版社

5027/07

责任编辑 李扶群 刘安伟

封面设计 SUN 工作室

图书在版编目(CIP)数据

工商行政管理案例库①/《工商行政管理》编辑部编. —北京:中国工商出版社, 2005. 1

ISBN 7-80012-977-2

I. 工… II. 工… III. 工商行政管理—案例—分析—中国
IV. D922.292.5

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2004)第 140541 号

书名/工商行政管理案例库①

编者/《工商行政管理》编辑部

出版·发行/中国工商出版社

经销/新华书店

印刷/北京东君印刷有限公司

开本/787 毫米×1092 毫米 1/16 印张/27.5 字数/400 千字

版本/2005 年 1 月第 1 版 2005 年 4 月第 3 次印刷

社址/北京市丰台区花乡育芳园东里 23 号(100070)

电话/(010)63730074, 63748686 电子邮箱/zggschs@263.net

出版声明/版权所有, 侵权必究

书号: ISBN 7-80012-977-2/D·238

定价: 39.80 元

(如有缺页或倒装, 本社负责退换)

序

党的十六届四中全会提出了加强党的执政能力建设的指导思想、总体目标和主要任务。以邓小平理论和“三个代表”为指针，围绕深入贯彻十六届四中全会精神，工商行政管理部门在整顿和规范市场经济秩序及队伍建设方面有许多新认识和新举措。尤其是对牢固树立科学发展观，进一步加强市场经济条件下工商行政管理能力的建设，有了更深刻的认识。前不久，吴仪副总理提出工商行政管理能力建设应重点把握的六个方面，给我们指明了方向，增添了动力。

吴仪副总理强调，工商行政管理部门要不断提高依法履行市场监管职责的能力。工商行政管理部门的市场监管执法要从依靠行政手段为主转变到主要依靠法律手段上来，也就是要让法治在工商行政管理工作中得到充分体现。而实质性法治现在已经成为我国行政法价值的基本定位。在客观上，实质性法治要求执法者发挥主动精神，发挥创造性和积极性，根据自己的判断以科学的方法去探寻法律的精神，以最好的方式完成法律的目的，实现法律的最佳效果。为此，一方面需要通过各种形式的教育培训，使执法人员熟知法条，另一方面，执法系统建设一个相应的案例库，也是非常重要的。生动直观的案例研究所特有的示范和启发作用，可以帮助执法人员更有效地掌握抽象的法学原理，更好地按照实质法治主义的精神，对法律的适用做到融会贯通，依法行政。建设案例库，将案例研究加以系统化，对执行的法律既多又复杂的工商行政管理部门来说，当然意义更不同于一般。

已有 50 多年历史的《工商行政管理》半月刊，作为全国工商行政管理系统的工作指导性刊物，在帮助广大工商行政管理执法人员了解把握新情况，理解适用新法规，学会解决新问题上具有特殊的角色义务。

从将近两年前开始,半月刊编辑部利用其固有优势,发挥其平台作用,集聚工商行政管理系统几个条线的执法办案能手和法制专家,着重开始了案例的广泛收集和深入研究。陆续发表在半月刊上的个案分析和案例专题,就是部分研究成果的反映,已受到基层读者的普遍好评。在此基础上,经过从总局到基层局数十人数月的锤炼,一部探索性的《工商行政管理案例库》终于摆在了我们面前。既是探索性的,就难免有不成熟之处,评析部分作者所持观点并不一定全面、准确。但这种探索确实是非常可贵和有意义的。凝结了工商行政管理系统上下许多人经验与智慧的《工商行政管理案例库》的成书出版,使我们在执法办案中多了一个得力的工具,对于提高广大工商行政管理人员的执法能力水平,更好地完成整顿和规范市场经济秩序的职责任务,树立良好的工商行政管理执法形象,都将有所裨益。希望广大工商行政管理执法人员通过学习,更加重视执法案例的分析研究,以扎实推进执法工作上层次,也希望《工商行政管理案例库》的相关工作能够继续下去,并且更加成熟完善,发挥更大的作用。



二〇〇四年十二月三十日

编辑前言

作为一个有着 50 多年历史的工作指导刊物,《工商行政管理》半月刊编辑部一直在追求能够给基层提供一些解渴管用的文章。多年的编辑实践告诉我们,基层读者对生动、深刻的案例很感兴趣,愿意通过这种具体的执法实践来消理解“本本上的法律”。因此,近两年来,编辑部逐步加大刊物的案例建设,并且在总局法制司、外资局、公交局等司局的大力支持下,于 2003 年 8 月和 2004 年 4 月、8 月,组织部分地方执法办案骨干人员举办了贵阳、黄山、江西案例分析会。三次案例分析会研讨了 120 余个案例,这些新鲜、典型的案例有的在过去两年刊登在半月刊上,受到了基层读者的普遍欢迎,还有更多的部分因各种原因尚未发表。

面对这众多的案例,还有半月刊近年来发表的案例,加上与案例关系密切的理论文章等,编辑部认为这正是工商部门自整规以来丰富的执法实践所形成的宝贵的案例资源。这个资源如同工商部门丰富的执法实践一样,头绪多,数量大,需要很好地梳理,分门别类地进行长期研究,而且是系统化的研究。当然,系统化的研究需要建立一个内容丰富、全面、动态的研究资料库,而建立案例库的第一步,需要我们将我们视野范围内已有的研究成果尽量收集到一起,分类整理,为可持续的案例建设提供一个研究平台。这个想法催生了案例库①的编撰。

现在呈现在读者眼前的案例库,由三次案例会的部分案例、半月刊近年来陆续发表的部分案例、15 篇理论文章和 3 个案例专题构成。编辑部的想法是相关的理论文章对于理解法律、分析案件也起到了重要作用,是案例研究成果的重要组成部分。在本书主编、国家工商总局法制司王学政司长的支持鼓励下,我们设想把半月刊近几年持续的努

力集中起来,将系统内案例研究的成果收集到一起,整合为这本目前系统内比较完整、专业、文献式的研究参考,切实为工商系统案例研究的与时俱进、向前发展做必要的基础性工作。

三次案例会上的案例成为这本书的主要素材。那些未发表的案例,主要是有争议的案例,但其中不乏有价值的问题。考虑到案例库的权威性,我们决定集中几位有执法办案经验和一定理论水平的执法办案行家对案例进行改写,对改写中涉及的疑难问题,又专门和总局的法制等业务部门进行研讨,研讨后对部分案例进行二次改写。考虑到案例编写的针对性、实用性,我们确立了问题先行、案例虚化的编写原则,对已有案例进行提炼,并统一了案例编写的格式,即主要由四部分组成:(1)正副标题(副标题反映案例的主要问题)。(2)案情介绍,与主要问题无关部分全部简化,并且对案情进行了虚化。(3)争议观点,展示案例的疑难性。这些争议观点大多数是在行政执法过程和讨论过程中形成的,对其从理论上作了必要的概括。争议观点明确了疑难案例的争议之所在,从而提出了问题。(4)案例评析,针对争议的观点从理论上进行分析,最终得出初步的评析意见。部分案例还附上高级话题,或者说引发的思考。这是对案例深层次的探讨。

历时两年多,经过3次案例分析会的讨论、2次修改的案例汇编成册,我们试图使本书具有以下特点:

一、典型性。本书所选案例大都来自于各地工商机关近几年来发生的应诉和复议的有争议的案例,每一个案例都反映了基层工商行政执法中遇到的带有普遍性的法律问题。

二、实用性。在案例的编写过程中,列出了办案中形成的各种意见,重点放在对法律适用问题的评析上,同时增加更深层次的思考,保证了本书的实用性。

三、权威性。本书的案例都来源于具体执法办案以及案件核审和应诉,参加讨论和具体改编的都是具有一定理论功底和丰富实践经验的同志。

本书只是半月刊编辑部加强案例研究建设的阶段性成果,对于建设案例库这样的宏大工程而言,这仅仅是开始,这第一步还存在内容分

布的不平衡等遗憾和不足，未来案例建设不仅面临开拓视野的问题，还面临创新发展的挑战。为此，我们计划每年紧密结合总局中心工作，召集 1—2 次案例分析会，并将分专题对案例组织研讨，一方面通过半月刊发表，另一方面不定期出版汇编案例研究成果。在中国进入入世后过渡期、工商系统正处在从监管相对封闭的国内市场转向监管国际化的国内市场的第二次飞跃的历史转折（第一次飞跃就是工商部门经过十几年努力完成从监管集贸市场转向监管大市场——编者注），半月刊力求进一步提升服务基层服务系统的质量和水平，为工商系统增强执法能力和提高执法水平贡献一份力量，而案例分析建设必将在其中发挥积极而重要的作用。

2004 年 7 月，我们邀请了曾参加案例分析会并具体从事案件查办、审核、应诉的湖北省工商局法制处李学祥副处长、福建省工商局合同处吴志勇副处长、江苏省工商局公平交易局盛薇薇、上海市工商局检查总队于建强等 4 位同志对本书中部分案例进行编修。9 月，李学祥、吴志勇、于建强及广东省工商局经检处刘敏、上海市工商局法制处徐敏韬、天津市工商局开发区分局外资科于建春、福建省泉州市工商局法制科许煌灯等同志对案例再次修改。最后，我们请国家工商总局公平交易局反不正当竞争处刘敏处长、成都市工商局陈春建副局长对全书的案例进行把关，总局法制司王学政司长作为本书的主编对全书进行审定。

本书在编写过程中得到了国家工商总局法规司、公平交易局、外资局和贵州省工商局、安徽省工商局和江西省工商局等各地工商机关的大力支持和帮助，在此谨致谢忱。江苏省工商局杨卫东副局长以及合同处童天武副处长、北京市工商局企监处杨再学处长、上海市工商局检查总队蔡卫东副队长、毛仲良处长以及法制处刘建德处长、河南省工商局法制处孙百昌处长、浙江省工商局法制处吴宝川处长、重庆市工商局企监处李钟斌处长、四川省工商局公平交易分局匡科副处长（现已调离）以及商标分局的郝力副局长、山东省工商局法制处路新处长、西安市工商局法制处陆润利处长等，为本书贡献了宝贵的经验和

思想,在此一并表示衷心的感谢。

由于我们水平有限,本书难免有不当之处。同时案例评析的观点仅代表编者或作者的意见,仅供参考。我们欢迎广大执法办案的同志和法学界的专家批评指正,也欢迎工商系统的同志继续向编辑部推荐和选送有关典型案例。

《工商行政管理》半月刊编辑部

二〇〇四年十二月

目 录

序 / 甘国屏

前言 / 《工商行政管理》编辑部

△企业登记监管案例

△无照、超范围经营案

案例 1: A 公司股票交易中中介案(3)

——是超范围经营还是涉嫌非法经营犯罪

案例 2: 某公司生产销售冒充他厂汽车半挂车案(6)

——是法条竞合还是两个违法行为

案例 3: 某电子公司经营电池案(9)

——是超范围经营还是伪造产地

案例 4: 某涂料有限公司超范围经营案(12)

——对外商投资企业超范围经营行为的认定

△两虚一逃案

案例 5: 中间人垫资是虚报注册资本还是抽逃出资(15)

案例 6: 是股东虚假出资还是公司虚报注册资本(18)

——某房地产开发公司虚报注册资本案例分析

[理论文章 1]规范公司出资行为的法律适用(23)

△股权变更案兼谈审查责任

案例 7: 某集团股权转让案(29)

——谈股权变更问题

案例 8: 某公司股东变更登记复议案(33)

——股东变更登记审查的范围和标准

案例 9:某公司申请年检案(37)

——股东和解协议的效力

案例 10:某公司申请将股权转让给未成年人案(40)

——未成年人能否担任股东

案例 11:A 工程处诉请撤销《营业执照》案(43)

——谈工商部门的审查责任

△分支机构问题

案例 12:某常驻机构所属公司违法经营案(48)

——外商投资企业在保税区外擅自设立分支机构
从事经营行为的认定

△营业执照问题

案例 13:某销售公司出租营业执照案(52)

——出租营业执照与承包经营的区别

案例 14:某公司违反消防规定案(55)

——有关部门的行政建议能否成为吊照的依据

△名称问题

案例 15:析某同业公会不服某市工商局停办以同业公会名称
注册个体工商户诉讼案(58)

△其 他

案例 16:对 B 公司的登记行为应否予以撤销的思考(65)

△公平交易执法案例

△采用不正当手段从事市场交易案

案例 17:A 公司使用他人企业名称承揽监理工程案(71)

——如何认定“擅自使用”

案例 18:外观设计专利构成仿冒可否按不正当竞争论处(73)

案例 19:生产性分公司的产品标注问题(76)

[理论文章 2]依法认定和保护知名商品及其特有的名称、
包装、装潢的有关法律问题(79)

案例 20:一起“反向”伪造产地案的启示和思考(83)

△公用企业等不正当竞争案

案例 21:某燃气公司代理销售液化气罐保险案(90)

——未经用户同意附带收取保险费是否属于限制竞争

案例 22:某天然气公司强制销售商品案(93)

——公用企业的认定标准

案例 23:七家燃气企业限制竞争案(95)

——地方性法规对行政处罚的设定权问题

案例 24:关于公用企业限制竞争行为的行为要件与目的(结果)
要件问题(102)

——评重庆市垫江县自来水有限公司限定他人接受其
安装服务案

案例 25:供电部门强行滥收费用行为性质是限制竞争行为(115)

△政府及其所属部门等限制竞争案

案例 26:房地产交易中心委托 A 评估公司价格评估案(119)

——行使行政管理职能的事业单位也可成为限制
竞争行为的主体

案例 27:对机动车驾驶员培训学校限制竞争行为案的分析(123)

案例 28:运用行政指导方式制止行政垄断(126)

案例 29:建昌县工商局查处烟草公司强制交易行为的经验(130)

案例 30:如何制止地区封锁、地方保护行为(133)

——安徽省舒城县化肥市场地区封锁地方保护案分析

[理论文章 3]运用行政指导方式制止限制竞争行为(136)

[理论文章 4]烟草公司依据卷烟零售协会文件实施限制竞争
行为分析(142)

——试论“法定垄断企业”的限制竞争行为

案例 31:一起殡葬行业不正当竞争案查处体会(148)

[相关专题一]关注《反不正当竞争法》规定的经营者的界定

之一、绍兴县运管所强制保险案始末(153)

之二、对《反不正当竞争法》规定的经营者的界定(159)

之三、一起限制竞争案三次判决的启示(162)

△商业贿赂案

案例 32:某医药公司给付医院质量保证金案(164)

——是担保还是商业贿赂

案例 33:某公司回收白酒包装盒盖案(169)

——是支付废旧物品回收款还是商业贿赂

案例 34:一起对工商执法具有启示意义的诉讼案(172)

——最高院公布的宜昌市妇幼保健院诉市工商局
处罚案述评

△侵犯商业秘密案

案例 35:A 公司生产沙发骨架是否构成侵权案(177)

——货源情报成为商业秘密的前提条件

案例 36:刘某侵犯商业秘密案(180)

——权利人、侵权人举证行为的法律性质问题

案例 37:一起船舶技术服务中的侵犯商业秘密案(185)

——谈商业秘密构成要件的法律认定及侵权认定

△不正当有奖销售案

案例 38:某商场购物赠彩票案(193)

——附赠式不正当有奖销售

案例 39:某空调公司购空调奖汽车使用权案(196)

——抽奖式不正当有奖销售

案例 40:百大公司购物送鸡蛋案(198)

——欺骗性有奖销售

[理论文章 5]有关有奖销售行为规制的思考(201)

△串通投标案

案例 41:某拍卖公司与竞买人串通拍卖案(207)

——如何认定“私下约定成交价”

△适用“打把条例”案

案例 42:对查处电信局非法印制、销售电话簿一案的思考(211)

案例 43:贩私案件能否适用《投机倒把行政处罚暂行条例》

定性处罚?(216)

[理论文章 6]《投机倒把行政处罚暂行条例》适用中面临的
问题与思考(222)

△打击传销和变相传销案

案例 44: 罗某传销某保健系列产品案(228)

[理论文章 7] 查处传销案件的调查取证方向(233)

△违反产品质量法案

案例 45: 盐业公司销售劣质食盐案(236)

——产品质量责任之认定

△商标行政执法案例

△侵犯商标专用权案

案例 46: 某电器燃具厂侵犯“松下牌”注册商标专用权案(241)

——用企业字号“傍名牌”的不正当竞争行为的认定

案例 47: 路某销售侵犯法国“梦特娇”注册商标专用权商品案(245)

案例 48: 电动自行车与打气筒、自行车支架是类似商品吗?(248)

案例 49: 从彼得兔案件看商标权与版权之正当使用(252)

[理论文章 8] 彼得兔侵权纠纷引发的两点思考(258)

[理论文章 9] 假冒注册商标行为认定的几个问题(263)

△商标法律适用案

案例 50: 商标侵权的判定及其法律适用(266)

——“天祥”聚酯漆商标案件评析

△商标使用许可案

案例 51: 关于一起商标使用许可案件争议的评析(271)

△其 他

案例 52: “和解协议”不能免除行政法律责任(276)

[理论文章 10] 关于商标侵权纠纷自行协商问题(281)

案例 53: 试析销售领域商标反向侵权案(284)

[理论文章 11] 商标侵权中反向假冒行为的认定和处理(287)

案例 54: 关于共存商标规范使用的思考(292)

案例 55: 学好用尽商标法(295)

——在调查“大福源”侵犯“福源馆”商标案中的思考

△合同、拍卖案例

案例 56:某房地产合同欺诈案(301)

——该案应否适用《关于查处利用合同进行的违法行为的暂行规定》

案例 57:抵押物登记中的审查责任(307)

——从某公司骗取抵押登记引发的行政诉讼谈起

案例 58:从一起行政诉讼案谈动产抵押中的权属认定问题(313)

△执法程序和行政诉讼案例

△案件移送问题

案例 59:某信息咨询服务部合同欺诈案(323)

——行政执法与刑事执法的衔接问题探讨

[相关专题二]案件移送专题

之一、一例涉嫌构成徇私舞弊不移交刑事案件罪案的启示(327)

之二、工商机关移送涉嫌犯罪案件问题探析(330)

△行政强制案

案例 60:析杨某不服某工商分局行政强制和行政处罚的复议诉讼案(336)

案例 61:正确界定行政强制措施与行政处罚的性质与区别(342)

案例 62:行政相对人不能对行政强制执行行为单独申请复议(347)

——对湖北省石油总公司京山县公司不服京山县工商局申请法院强制执行一案的分析

△其他

案例 63:改变处罚决定需再次告知吗?(353)

案例 64:对消费者投诉未作处理,消费者能否就行政不作为申请复议(356)

案例 65:一起“罚款放行”行政败诉案(360)

——工商机关能否收取保证金

案例 66:一起“早产”案件带来的思考(365)

——行政处罚决定做出的时间

▲管辖权案例

案例 67:县建安公司与中心小学招投标案(369)

——工商部门是否有权管辖

案例 68:对卫生防疫站强制销售消毒药水案之浅析(374)

[相关专题三]行政管辖权专题

案例 69:工商机关有权查处违法经营易制毒化学品违法行为(380)

案例 70:从一起“一次性医疗废弃物买卖案件”谈工商部门
与卫生、环保部门的职能管辖问题(383)

[理论文章 12]欣喜后的沉思(387)

——从两起案件谈工商行政管理的执法现状
和法制建设

▲其他案例

案例 71:当事人拒绝签名的《现场笔录》能否作为定案
依据(395)

案例 72:严某销售不合格毛线案(399)

——工商机关在抽样取证中的行为规范

[理论文章 13]书证的反证抗辩力不可等闲视之(402)

[理论文章 14]境内线索不可为证(407)

——关于境内移送证据的合法性

[理论文章 15]域外材料不可为据(410)

——关于境外证据的合法性

案例 73:种养殖业收入不能计入非法所得(414)

案例 74:从一起广告案件谈同一违法行为(418)

企业登记监管案例

无照、超范围经营案

两虚一逃案

股权变更案兼谈审查责任

分支机构问题

营业执照问题

名称问题

其他