

ONGSHANGXINGZHENGGUANLI

工商行政管理 基层执法办案实务

安徽省工商行政管理局公平交易局 编
巢湖市工商行政管理局

中国工商出版社

工商行政管理 基层执法办案实务

安徽省工商行政管理局公平交易局 编
巢湖市工商行政管理局

中国工商出版社

责任编辑 江 林

封面设计 孙 虹

图书在版编目(CIP)数据

工商行政管理基层执法办案实务/安徽省工商行政管理局公平交易局,巢湖市工商行政管理局编.—北京:中国工商出版社,2005.12

ISBN 7-80215-053-1/D·261

I. 工… II. ①安…②巢… III. 工商行政管理-行政执法-基本知识-中国 IV. D922.294

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2005)第 147219 号

书名/工商行政管理基层执法办案实务

编著/安徽省工商行政管理局公平交易局

/巢湖市工商行政管理局

出版·发行/中国工商出版社

经销/新华书店

印刷/安徽联众印刷有限公司

开本/850毫米×1168毫米 1/32 印张/12 字数/283 千字

版本/2005年12月第1版 2005年12月第1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, 83670785 电子邮箱/Zggsccbs@263.net

出版声明/版权所有,侵权必究

书号:ISBN 7-80215-053-1/D·261

定价:25.00元

(如有缺页或倒装,本社负责退换)

《工商行政管理基层执法办案实务》

编辑委员会

主 任：王春敬

副主任：张国泰 程 胤

徐仕平 艾 鸿

汤家洲 高申其

李昌武

撰稿人：朱德发

责任编辑：江 林

编 辑：高 涛 唐丁锐

夏治国

关于本书

《工商行政管理基层执法办案实务》从确定管辖至立卷归档，对执法办案中每一步应注意的事项和带普遍性的疑难问题，集全系统办案实践中的经验体会，认真进行归纳、总结和提炼，并参考了大量的报刊书籍资料，从理论和实践的結合上进行了广泛深入的探讨，力求使基层办案人员能在较短的时间，花最少的精力，以快捷的方法，迅速掌握基层办案最基本的法律知识、办案常识、常用法律法规条款和办案程序。

序

工商行政管理执法办案机构建立以来，广大执法人员以高度的事业心和责任感，充分发挥职能作用，忠于职守，勇于负责，清正廉洁，执法如山，严厉打击各种经济违法违章行为，为维护市场经济秩序和社会稳定，保护经营者和消费者合法权益，促进经济健康发展，做出了突出的贡献。

工商行政执法办案是工商行政管理的一项重要和基本的职能。随着社会主义市场经济的发展，市场竞争日益加剧，新的市场营销方式不断出现，违法行为表现形式复杂多样，工商行政执法在维护社会主义市场经济秩序中的作用日益凸现。

工商行政执法办案队伍面对公平交易执法任务越来越重，难度越来越大，要求越来越高的新形势和新挑战，要求每一个执法人员既要有强烈的事业心责任感，又要有扎实的法学理论根底；既要通晓本系统的法律规范，又要了解其它部门的政策法规及相关现代科学知识；既要有吃苦耐劳精神，又要有驾驭复杂局面办案能力；既要秉公执法，又要规范办案。因此，各级工商行政管理机关执法办案机构要进一步加强队伍建设，加强对执法人员的法律知识、市场经济知识的培训，切实提高执法人员的业务素质和执

法水平。

《工商行政管理基层执法办案实务》从确定管辖至立卷归档，对执法办案中每一步应注意的事项和带普遍性的疑难问题，集全系统办案实践中的经验体会，认真进行归纳、总结和提炼，并参考了大量的报刊书籍资料，从理论和实践的结合上进行了广泛深入的探讨，力求使基层办案人员能在较短的时间，花最少的精力，以快捷的方法，迅速掌握基层办案最基本的法律知识、办案常识、常用法律法规条款和办案程序。相信本书能够对从事工商行政管理工作的人员有所裨益，并对提高基层工商行政执法人员素质，准确实施法律，切实依法行政起到积极的促进作用。

本书由安徽省巢湖市工商行政管理局公平交易局朱德发同志撰稿，几经集体讨论，最后由安徽省工商行政管理局公平交易局审定。由于经验不足水平所限，可能存在许多不足之处，请批评指正。

严桂夫

2005.12于合肥

目 录

BAN AN SHI WU

M U L U

第一章 关于管辖

1. 发现案件线索,怎么判定工商行政管理机关有无管辖权?.....1
2. 当前工商行政管理机关依法监管的违法违章行为主要有哪些?1
3. 其他法律法规规定由工商行政管理部门管辖的案件主要有哪些?2
4. 工商行政管理部门能否查处串通招投标行为?12
5. 工商行政管理部门能否查处电信行业的不正当竞争行为?12
6. 工商行政管理部门能否查处保险行业的不正当竞争行为?13
7. 工商行政管理机关对销售不符合质量标准电能的行为有无管辖权?13
8. 工商行政管理部门能否查处突发事件发生期间的经营者哄抬物价行为?13
9. 工商行政管理部门能否依据《药品管理法》对药品广告内容进行审查?14
10. 工商行政管理部门能否查处销售超过保质期食品的行为?14
11. 工商行政管理部门能否查处违反商品交易市场登记管理规定的行为?14

12. 工商行政管理部门能否查处倒卖走私物品的行为?15
13. 工商行政管理部门能否查处经销无合法来源的进口商品行为?15
14. 工商行政管理部门能否根据消费申诉责令经营者赔偿?16
15. 工商行政管理部门能否责令商标侵权者和种子经营者赔偿被侵害人损失?17
16. 工商行政管理部门能否依据《烟草专卖法》责令当事人赔偿被侵权人损失?17
17. 工商行政管理部门能否认定公司的股东会决议、股份转让协议为虚假证明文件?17
18. 近年来, 工商行政管理部门的案件管辖范围新增了多少?18
19. 《无照经营查处取缔办法》赋予工商行政管理部门哪些新职权?19
20. 《禁止传销条例》对工商行政管理和相关部门的职责是如何规定的?20
21. 工商行政管理部门对生产企业以不合格产品抵债的行为有无管辖权?21
22. 工商行政管理部门能否查处擅自进行的电视机以旧换新行为?22
23. 工商行政管理部门对仿冒经营者已取得专利的知名商品特有的包装、装潢的侵权行为有无管辖权?23
24. 工商行政管理部门能否查处流通领域因生产环节引起的产品质量问题?23
25. 国务院“三定”方案规定的“监督管理中查出的属于生产环节引起的产品质量问题, 移交国家质量监督检验检疫总局处理”, 是否表明工商行政管理部门不能介入生产领域执法?25
26. 工商行政管理部门能否查处经销商标侵权或冒牌药品的行

为?	26
27. 工商行政管理部门对电信局销售配置码号的无线市话手机 合同欺诈案件有无管辖权?	26
28. 工商行政管理部门能否对民办非企业单位进行行政处罚?	28
29. 工商行政管理部门“扫黄打非”任务主要有哪些?	30
30. 消费纠纷引发斗殴事件如何管辖?	30
31. 经过公证的侵犯消费者权益行为, 行政执法机关能否查 处?	30
32. 对于同一侵害消费者权益的行为, 如果法院作为民事纠 纷处理了, 行政执法机关是否还能给予行政处罚?	31
33. 消费者个人私下交易纠纷工商行政管理部门能否受理?	32
34. 在押人员的消费申诉能否受理?	32
35. 如何正确分析举报是否有权管辖?	32
36. 何谓违法行为发生地, 如何理解地域管辖的在先原则?	33
37. 地域管辖有哪些特殊规定?	33
38. 在本辖区发现案件线索, 追到辖区外对涉案物资进行扣 押, 是否违反了地域管辖规定?	35
39. 什么是级别管辖?	35
40. “县级以上工商行政管理机关”的内涵如何理解?	36
41. 级别管辖的特殊规定主要有哪些?	36
42. 大中城市工商行政管理分局能否以分局名义适用《公司 登记管理条例》及相关规章进行行政处罚?	37
43. 工商所对哪类行为有管辖权?	37
44. 工商所对个体户和集贸市场中的所有违法行为, 都可以 以自己的名义实施行政处罚吗?	38
45. 法规没有明确规定, 工商所不能以自己的名义作出行政 处罚的违法行为主要有哪些?	38
46. 根据国家法律法规的规定和派出机关的授权, 工商所	

45. 可以查处哪些违反食品安全管理规定的案件？	38
47. 工商所在食品安全监管工作中职责主要有哪些？	39
48. 工商所在加强食品市场准入管理中重点应禁止哪些食品入市？	40
49. 工商所怎样才能拓宽案源？	41
50. 何谓“一事不再罚”原则？	44
51. 哪些属“不予处罚”情形？	46
52. 案件追责时效是如何规定的？	46
53. 理解《行政处罚法》第二十九条规定需注意哪些问题？	46
54. 当事人购买无合法来源证明进口商品的行为被发现时已超过两年，但其所购买的商品一直处于使用状态，是否属于违法行为有继续状态？	48
55. 哪些案件应移送公安机关？	48
56. 商业银行未经批准擅自设立分支机构是否构成犯罪？	54
57. 《关于办理侵犯知识产权刑事案件具体应用法律若干问题的解释》施行后，商标侵权犯罪案件追诉标准发生了哪些变化？	55
58. 哪些案件须移送检察机关？	58
59. 何谓指定管辖？	61

第二章 关于违法主体和执法主体

60. 何种情况下才能把公司作为出资行为的违法主体？	62
61. 何种情况下才能将股东作为出资行为的违法主体？	62
62. 公司设立时，股东未将资金实际投入，后将股权转让，受让人既未向出让人支付股权价款，也未向公司补足资金，虚假出资的行政法律责任应由谁承担？	64
63. 分公司擅自设立分支机构如何确定违法主体？	64

64. “空壳”公司违法经营责任谁负？	65
65. 联营单位违章违法，如何确定违法主体？	66
66. 分支机构的限制竞争行为是执行上级文件所致，如何确定违法主体？	66
67. 依法登记的个人独资企业或合伙企业违法经营，能否将其投资人确定为行政处罚当事人？	66
68. 企业换了承包人保修责任谁负？	67
69. 企业分立后如何认定行政违法主体？	67
70. 甲企业欠乙企业的货款，甲企业把购进的假货加价给乙企业抵债，乙企业收下并出具收据，但未销售也未入账。案发后，甲企业已办理了注销手续，如何确定违法主体？	68
71. 合伙企业营业执照有效期届满后的违法主体如何确定？	69
72. 企业被吊销营业执照后，其法人资格和经营资格是否终止？	69
73. 企业法人设立的非独立核算分支机构违章违法如何确定违法主体？	70
74. 连锁门店能否作为侵害消费者合法权益行为的主体？	72
75. 企业内部承包人违章违法如何确定违法主体？	72
76. 承租人违章违法如何确定违法主体？	73
77. 破产企业能否作为违法主体？	74
78. 当事人的非法代购代销行为是受合法代购代销单位委托所致，违法主体如何确定？	75
79. 凭借行政管理职权限制竞争并超过规定标准收取他人手续费、奖励费的事业单位是否属《反不正当竞争法》中的经营者？	76
80. 铁路公司所属火车站等生产经营机构未办理营业登记领取《营业执照》的，能否作为不正当竞争的主体？	78

81. 铁路托运货物被人冒领责任谁负?78
82. 非营利性医疗机构是否属于《反不正当竞争法》规范的
主体?78
83. 学校从事营利性活动能否认定为《反不正当竞争法》规
定的经营者?80
84. “用户”和“消费者”的含义是什么?81
85. 储蓄所能否作为侵害消费者权益的违法主体?81
86. 未到期存款单挂失前被人冒领责任谁负?82
87. 厂家承诺银行担保的定期还本的售出商品到期后, 因厂
家破产无法兑现还本, 责任谁负?82
88. 消费者购买的投保产品造成人身或财产损失找谁索赔?83
89. 加盖“检疫合格”印章的病猪肉流入市场使消费者误食
生病, 责任谁负?84
90. 农技站工作人员推销假劣农资的责任谁负?84
91. 产品质量说明书有疏漏造成消费者损失责任谁负?84
92. 购买的图书差错连篇责任谁负?85
93. 购买五年的电视机突然内部线路短路烧毁家具责任谁负?85
94. 大排档旁的房屋突然倒塌使就餐人伤亡责任谁负?86
95. 售货员擅自对顾客做出“假一罚十”的承诺商家该不该
兑现?86
96. 能否将履行职责的受雇人或工作人员认定为行政违法当事
人?88
97. 商场遗失售货发票后, 刊登了作废声明, 不法分子仍用
这些发票兜售伪劣商品的责任谁负?89
98. 商品本身存在质量问题, 商场又无明确的警示标志, 消
费者一碰即坏的责任谁负?90
99. 付钱或购买停放月票的存放车辆被盗责任谁负?91
100. 进口产品的生产商及国外经销商能否作为违法主体?91

101. 无照经营者能否作为不正当竞争的主体?	92
102. 行为人以未经依法成立的组织的名义从事违法经营活动, 违法主体如何确定?	92
103. 合伙企业以其中一人的名义领取了个体户营业执照, 这样的企业如果违章违法, 如果确定违法主体?	93
104. 合伙从事违法经营的如何确定违法主体?	93
105. 个人承包的由校方提供房屋、货架的无照经营小卖部如何确定违法主体?	94
106. 个人独资租赁学校食堂违法从事饮食经营活动如何确定违法主体?	95
107. 个体户和企业从事广告经营活动要不要领取《广告经营许可证》?	95
108. 《互联网上网服务营业场所管理办法》中规定的“企业登记注册”是否包括个体工商户登记注册?	96
109. 无照自然人擅自发布户外广告能否作为违反《户外广告登记管理办法》的当事人?	96
110. 以妻子名义领取营业执照, 实际是丈夫在经营, 能否确定丈夫为违法当事人?	97
111. 有字号名称的个体户, 确定违法主体称谓时, 是字号名称还是业主姓名?	97
112. 当场处罚中个体户按“其他组织”还是按“公民”对待?	99
113. 无厂名厂址的不合格商品致人伤残责任谁承担?	99
114. 被借来的未开发票的商品致伤责任谁负?	99
115. 捡拾丢失的变质产品造成的损失由谁承担?	100
第三章 关于调查取证	
116. 如何根据办案的一般规律研究拟定调查取证方案?	101

117. 如何根据个案特点搞好调查取证工作?	103
118. 如何讲究询问技巧提高取证效果?	103
119. 收集证据要注意哪些问题?	104
120. “四无”案件如何调查取证?	107
121. 立案之前取得的证据是否有效?	108
122. 如何从计算机贮存信息中提取书证?	108
123. 网上违法经营案件中的数字证据如何收集?	109
124. 如何有效调取网吧违法经营的证据?	111
125. 询问当事人及证人应遵循哪些原则?	111
126. 对法定代表人进行调查为什么要调取其身份证件复制件?	112
127. 制作询问笔录需注意哪些问题?	112
128. 未经当事人签名的询问笔录是否有效?	112
129. 办案中遇到“零口供”怎么办?	114
130. 现场检查中意外地发现一些稍纵即逝的对定案十分关键 的证据如何加以固定?	115
131. 现场检查怎样才能取得最佳效果?	116
132. 没有当事人签字的《现场检查笔录》能否作为定案依据?	117
133. 《现场检查笔录》的常见问题主要有哪些?	118
134. 查处无照经营案件重点要取哪些证据?	119
135. 个人无照经营违法所得仅有当事人陈述无其它证据怎么办?	121
136. 工商局企业股、个体股出具的当事人基本情况等证明能 否作为办案的依据?	122
137. 缺乏检测手段, 假劣商品难识别怎么办?	122
138. 当事人要求不送检怎么办?	124
139. 抽样取证时应注意哪些问题?	125
140. 抽样取证当事人不到场或无法找到当事人怎么办?	126
141. 能否直接抽查免检产品?	127
142. 企业拒绝监督抽查如何定性处理?	127

143. 怎样增强流通领域的商品质量监测工作的规范性?	128
144. 哪些检验机构可以受托进行流通领域商品质量抽检和个 案检测?	129
145. 商品质量监测如何防止出差错?	131
146. 如何提高商品质量监测效果?	132
147. 对鉴定结论应如何进行审查?	136
148. 如何精打细算降低商品质量监测成本?	137
149. 在农药的选购和使用主要凭商品标示的情况下, 如何及 时识别和查处包装上的虚假标示行为?	138
150. 生产企业出具的产品鉴定证明能否作为处理案件的依据?	141
151. 依据错误的检测报告作出不当行政行为怎么办?	142
152. 商品质量监测应注意哪些问题?	142
153. 如何攻破“三难”根治注水肉?	144
154. 法律、法规授予工商行政管理机关调查取证中的权限和 强制措施主要有哪些?	146
155. 在什么样的情况下, 工商行政执法可以采取强制措施?	147
156. 实施先行登记保存强制措施主要有哪些步骤, 和封存、 扣留有何异同?	149
157. 哪些无照经营场所可以查封?	150
158. 扣留和封存有何区别?	151
159. 立案调查过程中能否对投机倒把嫌疑人的财物予以扣留?	151
160. 查处投机倒把案件时能否扣留用于投机倒把活动的运输 工具?	152
161. 存在瑕疵的产品和标识标注不规范的商品能否查封、扣 押?	152
162. 受托单位在调查期间发现违法物品能否以自己的名义采 取强制措施?	152
163. 工商行政管理机关在公安机关的配合下扣留当事人的现	

金是否合法?	153
164. 执行《禁止传销条例》查处措施和程序需要注意哪些问题?	154
165. 当事人在已知自己行为违法的情况下, 为尽快离开案发 地, 自愿交款请求解除对货物的扣留怎么办?	155
166. 《粮食收购条例》明确规定非法收购的粮食予以没收, 但没有授予执法部门“暂扣”权, 怎么办?	156
167. 《产品质量法》第十八条第四项中的“有根据认为” 如何理解?	156
168. 《产品质量法》第六十二条规定的“知道或者应当知 道”的证据主要指哪些?	156
169. 依照《产品质量法》等法律法规采取查封(扣押)行政强 制措施时, 能否使用国家工商行政管理局统一制式的 《扣留(封存)财物通知书》?	157
170. 书证复制件上的“经核对与原件无误”字样由谁来写?	158
171. 查处商业贿赂案件重点应调取哪些证据?	158
172. 查处制售不合格产品案件应主要调取哪些证据?	160
173. 如何鉴别无合法来源的进口商品发票?	160
174. 如何强化索证检查提高识私辨假能力?	162
175. 走私物品的证据怎样调取?	165
176. 当事人在《处罚决定书》下达后所补单证能否认可?	166
177. 接到“某公司举办药品展销会擅自散发印刷品广告”的 举报, 如何进行调查取证?	166
178. 啤酒瓶爆炸现场被破坏证据如何取?	167
179. 如何对所取证据进行审查判断, 去伪存真?	168
180. “偷拍偷录”的资料是否可以用作证据?	170
181. 哪些情形受害方不承担举证责任?	171
182. 诉讼证据的时效如何确定?	171
183. 工商执法人员在办案过程中将暂扣的文书资料复印给当	