

商业特许经营经营 案例评析



中华人民共和国商务部

SHANGYE
TEXU JINGYING
ANLI PINGXI



中国商务出版社
CHINA COMMERCE AND TRADE PRESS

商业特许经营案例评析

中华人民共和国商务部 编

中国商务出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

商业特许经营案例评析/中华人民共和国商务部主编
—北京：中国商务出版社，2012.8
ISBN 978-7-5103-0768-3

I. ①商… II. ①中… III. ①特许经营-案例-中国
IV. ①F713.3

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2012) 第 206867 号

商业特许经营案例评析

SHANGYE TEXU JINGYING ANLI PINGXI

中华人民共和国商务部 编

出 版：中国商务出版社
发 行：北京中商图出版物发行有限责任公司
社 址：北京市东城区安定门外大街东后巷 28 号
邮 编：100710
电 话：010—64245686（编辑二室）
010—64266119（发行部）
010—64263201（零售、邮购）
网 址：www.cctpress.com
邮 箱：cctp@cctpress.com
照 排：嘉年华文排版公司
印 刷：北京密兴印刷有限公司
开 本：787 毫米×980 毫米 1/16
印 张：24.5 字 数：425 千字
版 次：2012 年 8 月第 1 版 2012 年 8 月第 1 次印刷

书 号：ISBN 978-7-5103-0768-3

定 价：48.00 元

版权专有 侵权必究 盗版侵权举报电话：(010) 64515142

如所购图书发现有印、装质量问题，请及时与出版部联系。电话：010-64248236

编 委 会

主 编 向 欣

副主编 吴国华 涂 志

成 员 (按姓氏笔画排序)

尹 虹	李广兴	张 斌
杨 帆	秦 怡	郭 昕

序 言

商业特许经营作为一种新型商业模式，已经被广泛应用于各行各业。特别是近年来，随着我国经济的持续快速发展，特许经营受到越来越多的投资人青睐，引起了社会各界广泛关注。实践证明，特许经营对促进中小流通企业发展、解决就业、拉动民间投资具有重要作用，是提高流通现代化水平的有效手段。

商业特许经营在中国已有 20 多年的发展历史，期间特许经营模式经历了从无到有，从雏形到成熟，从不规范到逐步规范的历程。2007 年 5 月 1 日，《商业特许经营管理条例》（以下简称“《条例》”）的实施后，备案管理制度、信息披露管理制度等一系列法律制度的建立，将特许经营活动纳入法制化管理的轨道。2008 年，最高人民法院将特许经营民事纠纷案件归属到知识产权系列，强化了特许经营的法律地位；2012 年，商务部成立了由六个司局组成的商业特许经营管理办公室，进一步加强了商业特许经营的管理和促进工作。

随着《条例》的贯彻实施，近年来，在行政监管指导、司法审判仲裁和企业管理中，对特许经营备案的性质、“两店一年”的界定、信息披露的方式与内容、经营资源等知识产权的保护、特许经营行为的认定等方面，出现了不同的理解与认识。特别是在司法实践中，由于商业特许经营既涉及知识产权的使用和保护，又涉及与合同法的衔接，再加上商业特许经营涉及行业范

围广，专业跨度较大，导致对同一事实的不同裁判和认定标准，对行政监管和司法审判造成一定影响。

为指导特许经营企业规范健康发展，帮助被特许人有效防范加盟陷阱，提高各级商务行政主管部门行业管理能力，引导各级司法机关和仲裁机构统一裁判标准，商务部流通业发展司组成专门的编辑委员会，历时八个月，收集了北京、上海、广东等十余省市各级人民法院、仲裁机构、行政机关处理的有关商业特许经营合同纠纷、刑事犯罪、行政处罚等案例，通过个案处理的结果，分析商业特许经营活动中的焦点问题，剖析行业管理中的热点话题，促进行业立法解决难点问题，希望能够通过此书促进行政监管与司法审判的统一，促进《条例》的深入贯彻落实。

在本书编写过程中，各级人民法院、仲裁机构、商务主管部门、有关协会及专家给予了大力支持，在此一并表示衷心感谢！

编委会

二〇一二年七月

目 录

第一部分 行政案例篇

第一章 行政处罚	3
一、不符合“两店一年”规定	3
——“两店一年”引发的行政处罚案	
二、隐瞒应当披露信息、披露虚假信息	8
——ZJ 依都公司违反信息披露行政处罚案	
三、虚假宣传	12
1. 虚假宣传行政责任	12
——天津某某水业服务连锁有限公司虚假宣传行为行政处罚案	
2. 违规宣传特许经营活动收益的行政处罚	16
——北京 XX 儿童理发行政处罚案	
3. 广告中含有宣传被特许人经营活动收益内容	19
——北京某某公司虚假宣传案	
4. 广告虚假承诺之行政处罚	20
——AA 市 EE 堂足浴有限公司商业特许经营虚假广告案	
5. 特许人违法广告行政处罚的时效计算	23
——北京 S 天然科技有限公司虚假广告案	
四、不具备主体资格从事特许经营活动	28
1. 因特许人不具备主体资格引起的行政处罚	28
——北京某某豆腐店违法经营案	
2. 特许经营欺诈之行政处罚	32
——广州 M 公司以特许经营名义欺诈案	

五、没有备案从事特许经营活动	34
特许人未按时备案之行政处罚	34
——某区商务主管执法大队对辖区加盟企业检查监督案	
六、其他违法行为但不构成犯罪的情况的行政处罚	38
1. 对违规提前收取特许经营费用的行政处罚	38
——某快运服务中心违规收取特许费用案	
2. 违反相关收费说明的规定案	40
——北京某某服饰公司行政处罚案	
第二章 行政诉讼	43
一、被特许人在宣传中使用特许人所获荣誉是否构成虚假广告	43
——陈某某诉X市S区工商行政管理部门案	
二、工商局行政处罚因程序违法被撤销	48
——庞某某不服抽逃出资行政处罚纠纷案	
三、工商部门查处虚假广告不作为被诉	52
——王某诉北京市工商××分局案	

第二部分 民事案例篇

第一章 特许经营合同无效及效力待定	59
一、欺诈、胁迫订立合同，损害国家利益的合同	59
——李某诉北京某老年服饰用品有限公司特许经营合同纠纷案	
二、违反法律、行政法规的强制性规定的合同	62
1. 特许人不符合《条例》强制性规定签订合同的效力问题	62
——郝某与北京某某科技有限公司特许经营合同纠纷案	
2. 个人作为特许人签订商业特许经营合同是否有效?	67
——李某诉胡某某特许经营合同纠纷案	

3. 虚构企业签订特许经营合同的效力·····	69
——上海某某零售有限公司诉卞某某特许经营合同纠纷案	
第二章 特许经营合同的可撤销 ·····	74
一、重大误解订立的合同 ·····	74
——李某诉北京某服装设计公司特许经营合同纠纷案	
二、欺诈、胁迫的手段或者乘人之危 ·····	76
1. 特许人虚假宣传特许经营合同能否撤销·····	76
——蔡某诉北京 A 公司特许经营合同纠纷案	
2. 特许经营合同可撤销的法律适用·····	81
——申某与天才某（北京）国际品牌管理顾问有限公司特许经营合同纠纷案	
3. 商业特许经营合同欺诈的认定·····	84
——徐某诉北京某科技有限公司合同撤销一案	
4. 特许经营合同撤销权行使期限的认定·····	87
——于某诉北京某投资顾问公司特许经营合同纠纷案	
5. 特许人资格的认定·····	90
——张某诉御×化妆品有限公司特许经营合同纠纷案	
6. 特许经营合同欺诈的法律后果·····	92
——郑州某经贸公司诉北京某服装公司特许经营合同纠纷案	
7. 特许人虚假宣传的认定·····	97
——陆某诉紫 X 服饰设计（北京）有限公司特许经营合同纠纷案	
8. 特许经营合同欺诈与撤销问题 ·····	100
——何某诉某某服饰公司特许经营合同纠纷一案	
第三章 特许经营合同的解除 ·····	104
一、一方迟延履行合同，经催告仍未履行 ·····	104

1. 特许合同到期后管理费收取的时效问题	104
——A公司诉虞某特许经营合同纠纷案	
二、一方迟延履行合同，致合同目的无法实现	109
1. 被特许人单方解除合同的法律适用问题	109
——刘某诉上海某某洗衣经营管理有限公司特许经营合同纠纷案	
三、根本违约导致合同的解除	112
1. 特许人提供的产品不符合合同约定致使合同目的无法实现	112
——李某诉北京某清洗技术公司特许经营合同纠纷案	
2. 特许经营合同一方当事人根本违约的认定	116
——刘某诉北京某儿童用品公司特许经营合同纠纷案	
3. 特许经营合同的法律关系的认定	120
——史某诉北京某某文化传播有限公司特许经营合同纠纷案	
4. 行政行为导致特许合同目的不能实现，双方的责任承担	122
——刘某某诉北京某某科技发展有限公司特许经营合同纠纷一案	
四、违反信息披露规定	126
1. 特许人违反信息披露的法律后果	126
——陈先生诉北京某公司特许经营合同纠纷案	
2. 特许人未披露分特许人丧失特许权导致的法律后果	129
——高某诉北京某某餐饮公司特许经营合同纠纷一案	
3. 特许经营合同终止后特许人事前违约的法律问题	132
——孟某与某服饰公司特许经营合同纠纷一案	
4. 特许人未进行信息披露能否解除合同	135
——周某与某某投资管理（北京）有限公司特许经营合同纠纷案	
五、约定解除	137
1. 特许经营合同约定解除后，一方起诉	137
——孙某与某某服饰（北京）有限公司特许经营合同纠纷案	
2. 特许合同中合同解除权的行使问题	140
——刘某某诉北京某某科技有限公司租赁合同纠纷案	

六、其他	143
1. 被特许人对特许人虚假宣传默认为认定	143
——伊某某与北京某某有限公司特许经营合同纠纷案	
2. 特许合同的解除事由如何认定	147
——A 儿童用品（北京）有限公司与林某特许经营合同纠纷案	
3. 特许人履行瑕疵能否作为解除合同的依据	152
——北京某某经贸有限责任公司诉北京某某实华有限责任 公司特许经营纠纷案	
第四章 违约责任的承担	157
一、特许人与被特许人由于各自的过错各自承担违约责任	157
——北京市某早教公司诉郑州市某早教公司特许经营纠纷案	
二、特许经营合同一方当事人根本违约的认定	161
——北京欧×化妆品有限公司诉卢某、浦某特许经营合同纠纷案	
三、被特许人违约转让股权的法律后果	165
——北京某公司诉肖某某特许经营合同案	
第五章 保证金的返还	171
一、特许人未依约给予被特许人支持的法律后果	171
——姜某诉北京某科技投资公司特许经营合同纠纷案	
二、特许人在何种情况下可以不返还保证金	174
——李某诉 A 投资顾问（北京）有限公司特许经营合同纠纷案	
第六章 侵权责任的承担	177
一、侵犯商标权	177
1. 特许经营合同中侵犯商标权的认定	177
——山西某裤业有限公司诉北京某服饰有限公司侵犯 商标权及不正当竞争纠纷案	

2. 特许经营中商标侵权与不正当竞争的区分	180
——BMY 快餐公司与 BMT 餐饮公司商标侵权纠纷案	
3. 被特许人侵犯特许人商标的法律责任	182
——北京徐××美发公司诉北京正×美发公司侵犯商标专用权纠纷案	
二、泄露商业秘密	186
1. 商业特许经营中泄露商业秘密的认定	186
——北京×酒店管理公司诉北京××餐饮公司泄露商业秘密案	
第七章 特许经营合同的认定	190
一、特许经营与合同代理的区分	190
——张某与北京某服饰公司、陈某特许经营合同纠纷案	
二、特许人没有直营店而签订的合同能否认定为特许经营合同	196
——郑某诉北京酷某商贸有限公司特许经营合同纠纷一案	
三、如何妥善解决商业特许经营合同纠纷	199
——杨某与广州某童装北京分公司特许经营合同纠纷	
四、特许经营合同生效时间的认定	204
——北京某创意服饰有限公司与杨某特许经营纠纷一案	
五、销售代理合同与特许合同的区分	206
——陈某某与北京某某有限公司特许经营合同纠纷案	

第三部分 刑事犯罪案例篇

第一章 合同诈骗罪及诈骗罪	213
一、上海“DYG”咖啡合同诈骗案	213
二、黄某某合同诈骗罪案	216
三、特许人 D 公司虚假宣传合同诈骗案	220

第二章 虚假广告罪	224
一、虚假广告误导投资人构成犯罪	224
第三章 知识产权类犯罪	228
一、未经许可非法使用他人著作权	228
二、分特许人假冒特许人的商标	232
三、特许人侵犯商业秘密并造成巨大经济损失	236
四、特许人假冒专利构成犯罪	241
第四章 其他刑事犯罪	246
一、以特许加盟方式传销构成犯罪	246
二、生产销售不符合安全标准食品构成犯罪	250
三、食品中违法使用有毒材料构成犯罪	254
四、特许人设立时抽逃注册资本构成犯罪	258
五、特许人弄虚作假偷逃税款构成犯罪	262
六、被告人利用特许经营合同集资诈骗构成犯罪	266
七、非法吸收公众存款 两案犯被判处缓刑	270
八、特许人加盟销售实为非法传销案	272
九、“量子营销”模式的犯罪活动	274

第四部分 商业特许经营法律法规汇编

第一章 商业特许经营专门法法规、部门规章	279
一、商业特许经营管理条例	279
二、商业特许经营备案管理办法	285
三、商业特许经营信息披露管理办法	289
四、关于不具备“拥有至少两个直营店并且经营时间超过一年”的 特许人所签订的特许经营合同是否有效的复函	292

五、关于企业以外的其他单位和个人作为特许人所签订的特许经营合同是否有效的复函	293
六、北京市高级人民法院关于审理商业特许经营合同纠纷案件适用法律若干问题的指导意见	294
七、商务部关于“十二五”期间促进商业特许经营健康发展的指导意见	298

第二章 与商业特许经营有关的法律法规 303

一、民事基本法律及司法解释	303
中华人民共和国民法通则（节选）	303
贯彻执行《中华人民共和国民法通则》若干问题的意见（试行）	306
中华人民共和国合同法（节选）	307
最高人民法院关于适用《中华人民共和国合同法》若干问题的解释（一）	311
二、与知识产权相关的法律、法规、司法解释	311
中华人民共和国商标法（节选）	311
最高人民法院关于审理商标民事纠纷案件适用法律若干问题的解释	315
中华人民共和国著作权法	316
中华人民共和国反不正当竞争法	329
中华人民共和国专利法	334

附件：商业特许经营行业标准

1. 商业特许经营业种分类	349
2. 特许经营管理体系指南	360

第一部分 行政案例篇

第一章 行 政 处 罚

一、不符合“两店一年”规定

“两店一年”引发的行政处罚案

案情介绍

2009年6月，上海某区商务主管管理部门接到“××服饰LX加盟店”对上海××昌盛投资有限公司的投诉，展开对上海××昌盛投资有限责任公司（以下简称“上海昌盛”）调查，调查时发现，上海昌盛自2007年1月9日成立以来，经营××品牌服饰开设特许加盟店10家，共收加盟费50万元，以及其他费用共计67.3万元。然而上海昌盛投资有限公司，拥有的××品牌服饰并未真正拥有其自有的直营店。调查中查明，上海昌盛，旗下拥有二个品牌，“××服饰”和“SS中餐”。其中“SS中餐”已经经营多年，具备开商业特许经营的相关资质。而“××服饰”于2008年9月取得商标所有权。在尚未具备相关条件下，为了能够更快的开展业务，上海昌盛以旗下“SS中餐”的两间直营店，作为“××服饰”的直营店对外签订特许经营合同。上