

经济法反不正当竞争法

(二)不同点:

- 1、立法理念：直接目的不同
- 2、侧重点不同
- 3、公私法色彩不同
 -
 - 从救济手段上看
- 4、违法行为和特点不同
- 5、适用范围上的差别

1、立法理念：直接目的的不同

- 反不正当竞争法：鼓励和保护公平竞争，制止不正当竞争行为，强调的是竞争的方式和手段。
- 反垄断法：预防和制止垄断行为，提高经济运行效率，强调的是自由竞争的前提。

反不正当竞争法第1条：为保证社会主义市场经济健康发展，鼓励和保护公平竞争，制止不正当竞争行为，保护经营者和消费者的合法权益，制定本法。

反垄断法第1条：为了预防和制止垄断行为，保护市场公平竞争，提高经济运行效率，维护消费者利益和社会公共利益，促进社会主义市场经济健康发展，制定本法。

2、侧重点不同

反不正当竞争法：重点保护善意经营者权利和微观特定主体的利益从而维护竞争秩序。

• 反垄断法：关注市场结构、份额、保证企业自由参与竞争的权利，提高经济效率和消费者社会福利，是从宏观上保护国家、社会的整体利益。

(更多针对大企业：只有相当规模的企业才有可能滥用市场支配地位，排除或者限制竞争，而一般的中小企业根本没有资金、技术实力做到这一点。)

3、公私法色彩不同

都兼具公法和私法色彩，但各有不同侧重。反不正当竞争法私法色彩更重，而反垄断法公法色彩更重。

一般而言，反不正当竞争法所设定的不正当竞争行为应当是一个或多个生产者针对特定的生产者所实施的。

(1) 从总则看

反不正当竞争法：

适用民商法的原则 —— 自愿、平等、公平、诚实信用的原则，遵守公认的商业道德，保护私人所有权，更多具有民事法律的性质。

反不正当竞争法第2条：

经营者在市场交易中，应当遵循自愿、平等、公平、诚实信用的原则，遵守公认的商业道德。

反垄断法：更多从社会公共利益出发对市场管理和干预，其手段是国家的公权利，适用的是社会整体利益的调节机制，法规具有强制性。具有强烈的经济法色彩。

反垄断法第4条：国家制定和实施与社会主义市场经济相适应的竞争规则，完善宏观调控，健全统一、开放、竞争、有序的市场体系。

(2) 从救济手段上看

反不正当竞争法：私力救济为主，公力救济为辅

A、公权干预的方法：执法机关的查处权和行政责任。

第3条规定：各级人民政府应当采取措施，制止不正当竞争行为，为公平竞争创造良好的环境和条件。县级以上人民政府工商行政管理部门对不正当竞争行为进行监督检查；法律、行政法规规定由其他部门监督检查的依照其规定。

(2) 从救济手段上看

反不正当竞争法：私力救济为主，公力救济为辅

B、私力救济

第4条：国家鼓励、支持和保护一切组织和个人对不正当竞争行为进行社会监督。

第20条赋予受害者直接的诉权。

第二十条 经营者违反本法规定，给被侵害的经营者造成损害的，应当承担损害赔偿责任，被侵害的经营者的损失难以计算的，赔偿额为侵权人在侵权期间因侵权所获得的利润；并应当承担被侵害的经营者因调查该经营者侵害其合法权益的不正当竞争行为所支付的合理费用。

被侵害的经营者的合法权益受到不正当竞争行为损害的，可以向人民法院提起诉讼。

(2) 从救济手段上看

反垄断法：公力救济为主（中国），或公力私力救济相结合

A、专门设立特定的执法机关：

第九条 国务院设立反垄断委员会，负责组织、协调、指导反垄断工作，履行下列职责：

- （一）研究拟订有关竞争政策；
- （二）组织调查、评估市场总体竞争状况，发布评估报告；
- （三）制定、发布反垄断指南；
- （四）协调反垄断行政执法工作；
- （五）国务院规定的其他职责。

国务院反垄断委员会的组成和工作规则由国务院规定。

第十条 国务院规定的承担反垄断执法职责的机构（以下统称国务院反垄断执法机构）依照本法规定，负责反垄断执法工作。

(2) 从救济手段上看

反垄断法：公力救济为主（中国），或公力私力救济相结合

B、强烈的行政干预色彩：

强制性的禁止、许可、罚款直至强行解散或分割企业等公权利，是对所有权行使的限制。

第十三条 禁止具有竞争关系的经营者达成下列垄断协议：

(六) 国务院反垄断执法机构认定的其他垄断协议。

第十四条 禁止经营者与交易相对人达成下列垄断协议：

(三) 国务院反垄断执法机构认定的其他垄断协议。

第十七条 禁止具有市场支配地位的经营者从事下列滥用市场支配地位的行为：

(七) 国务院反垄断执法机构认定的其他滥用市场支配地位的行为。

第二十一条 经营者集中达到国务院规定的申报标准的，经营者应当事先向国务院反垄断执法机构申报，未申报的不得实施集中。

第二十七条 审查经营者集中，应当考虑下列因素：

(六) 国务院反垄断执法机构认为应当考虑的影响市场竞争的其他因素。

(2) 从救济手段上看

反垄断法：公力救济为主（中国），或公力私力救济相结合

C、私人诉权受限制：

不一定存在受垄断行为侵害的当事人，即便有受害者，它们也是抽象、模糊、不确定，没有明确规定诉权，只是赋予了单位和个人的举报权。

（美国强调私人诉权，欧盟也正在向美国学习）

第三十八条 反垄断执法机构依法对涉嫌垄断行为进行调查。

对涉嫌垄断行为，任何单位和个人有权向反垄断执法机构举报。反垄断执法机构应当为举报人保密。

举报采用书面形式并提供相关事实和证据的，反垄断执法机构应当进行必要的调查。

4、违法行为和特点不同

反不正当竞争法：多为公开的不正当竞争行为，这些行为容易认定和识别。如：假冒他人注册商标的行为、虚假广告的行为、侵犯商业秘密的行为。

反垄断法：垄断行为大多隐蔽，不容易界定，况且要结合市场支配力、构成比例等因素综合分析。

4、违法行为和特点不同

反不正当竞争法的立足点是主要是道德上的判断，而反垄断法的立足点更多的是经济学、统计学上的判断。

第十八条 认定经营者具有市场支配地位，应当依据下列因素：

- (一) 该经营者在相关市场的市场份额，以及相关市场的竞争状况；
- (二) 该经营者控制销售市场或者原材料采购市场的能力；
- (三) 该经营者的财力和技术条件；
- (四) 其他经营者对该经营者在交易上的依赖程度；
- (五) 其他经营者进入相关市场的难易程度；
- (六) 与认定该经营者市场支配地位有关的其他因素。

5、适用范围上的差别

反不正当竞争法：不适用除外制度，所有不正当竞争行为均受规制。

第3条规定：各级人民政府应当采取措施，制止不正当竞争行为，为公平竞争创造良好的环境和条件。县级以上人民政府工商行政管理部门对不正当竞争行为进行监督检查；法律、行政法规规定由其他部门监督检查的依照其规定。

第4条规定：国家鼓励、支持和保护一切组织和个人对不正当竞争行为进行社会监督。国家机关工作人员不得支持、包庇不正当竞争行为。

5、适用范围上的差别

反垄断法：适用除外制度，豁免了一些本属垄断的行为，如国家垄断，自然垄断等。

第七条规定：国有经济占控制地位的关系国民经济命脉和国家安全的行业以及依法实行专营专卖的行业，国家对其经营者的合法经营活动予以保护，并对经营者的经营行为及其商品和服务的价格依法实施监管和控制，维护消费者利益，促进技术进步。

二、中国反不正当竞争法

中国反不正当竞争法调整的行为包括不正当竞争行为和部分垄断行为。

原因：由于反不正当竞争法颁布实行的时候还没有制定反垄断法，因此一些垄断行为也自然成了反不正当竞争法调整的行为。

二、中国反不正当竞争法

- 中华人民共和国反不正当竞争法
- 最高人民法院关于审理不正当竞争民事案件应用法律若干问题的解释
- 国家工商行政管理总局关于对《反不正当竞争法》第五条第（四）项所列举的行为之外的虚假表示行为如何定性处理问题的答复

(一) “不正当竞争”行为

概括和列举相结合的方法

- 概括的方法：Art.2.2&2.3
- 列举的方法：

(一) “不正当竞争行为”

一般规定: Art.2.2&2.3

本法所称的不正当竞争，是指经营者违反本法规定，损害其他经营者的合法权益，扰乱社会经济秩序的行为。

本法所称的经营者，是指从事商品经营或者营利性服务（以下所称商品包括服务）的法人、其他经济组织和个人。

(一) “不正当竞争行为”

一些新型的涉嫌不正当竞争行为：

- 会员积分返利，购物返奖券。
- 不附随交易的有奖销售：一些电视台、电台、网站等媒体通过举办有奖答题、投票活动，一方面吸引观众，另一方面赚取通信费。
- 以高价销售价值微小产品的有奖销售活动。
(即价高但质不次)
- 虚拟世界的利诱性销售行为。

（一）“不正当竞争行为”：列举规定

1、采用欺骗性标志从事交易行为：

第五条 经营者不得采用下列不正当手段从事市场交易，损害竞争对手：

（一）假冒他人的注册商标；

（二）擅自使用（1）知名商品（2）特有的名称、包装、装潢，或者使用与知名商品近似的名称、包装、装潢，（3）造成和他人的知名商品相混淆，使购买者误认为是该知名商品；（并不真的要求有混淆的结果）

（三）擅自使用他人的企业名称或者姓名，引人误认为是他人的商品；

（四）在商品上伪造或者冒用认证标志、名优标志等质量标志，伪造产地，对商品质量作引人误解的虚假表示。

***相关概念：商业混同**

- 1 商品主体混同**
- 2 营业主体混同**
- 3 商品质量混同**
- 4 其他形式的混同**

1 商品主体混同（反法Art.5(1)(2)

哈尔滨呼兰酒厂于1991年初开始生产大高粱酒，注册商标为“呼兰河”，该酒曾获多项大奖且该酒厂对其产品进行了大力宣扬，在黑龙江省各地深受消费者欢迎。1992年10月，黑龙江省庆安酿酒厂开始生产大高粱酒，注册商标为“一元康夫”，而该酒使用的瓶贴装潢在图案、色彩及其排列上都与“呼兰河”牌大高粱酒的瓶贴装潢相同，只是注册商标、厂址等不同，但在瓶贴上所占比例很小，很不显著。



雲碧 芳达

有一次在山东某城市的火车站广场小店买了一瓶“脉动”饮料，上车喝了才发现味道不对，仔细看了半天，没发现包装上有什么异样，再仔细看，竟然是“脉劫”！！本来脉动的字体就是那样有尖尖的棱角的，劫字多出的一竖用很短的三角形尖尖代替，太难分辨了。

我家还买到了丑粮液的呢

我喝过芬远和雲碧

小说看过有本金庸新著，后来才知道作者叫金庸新！

我同学踢足球，去买了双双星球鞋，回来一看，商标是双星球！

司口司乐喝过没？可日可乐

全兴大曲 全興大曲 兴的繁体和興(论)的興基本分不出来

以前看过金童的小说

喝過娃娃哈的水沒？

据说贵州的茅台酒也挺出名

我还吃过金桑子喉宝

吃过下好佳的薯片吗？

我也差点买到 正常可乐 天黑啊

姓啥啥矿泉水喝过吗？

呵呵，喝过牙百氏的水！

记得以前有种饮料叫“旭日升”吗？有次喝完发现包装不对劲，仔细一看“九日开”

有一次看5块钱一大瓶沙宣洗发水，，仔细一看是沙宜....

microseft的鼠标见过，现在到处都有

阿迪都斯

我用过“海乙丝”

我现在身上穿的是件印有“like”的T恤

不小心买过一个panasonie的mp3

我用过康老师冰红茶的牙膏，注意，是牙膏~~我姐买的

健力霸，哈哈

老买到心想印的餐巾纸

青鸟啤酒喝过吗？

有大白兔奶糖，还有一种叫太白兔的....

2 营业主体混同

这类行为是指经营者擅自使用他人的企业名称或姓名，使人误认为是他人的商品的行为。例如：“惠工”厂生产的“海菱”牌缝纫机是名牌产品，“海菱”厂为达到削弱竞争对手的目的，故意生产名为“惠工”牌的缝纫机，使得消费者对上述两种产品难以区分，从而给“惠工”厂造成了很大的损失。

2 营业主体混同

美国W公司于1986年来北京投资餐馆业，其经营的餐馆已有20家连锁店，均使用"美国加州牛肉面大王"名称。该名称的牌幅用"红兰白"三种颜色装饰悬挂于餐馆外。北京Y餐厅于1993年开业，在其横幅匾牌上也使用了"美国加州牛肉面大王"的名称，但其匾牌用"红白兰"三种颜色装饰。1994年W公司向法院对Y餐厅提起诉讼，要求Y餐厅承担不正当竞争的法律 responsibility。Y餐厅以使用"美国加州牛肉面大王"名称系经过W公司同意和"红兰白"与"红白兰"装饰颜色顺序不同为理由进行答辩不构成侵权。

法院经审理认为，W公司经营的"美国加州牛肉面大王"餐馆及其经营的牛肉面在当地消费者中已享有知名度，牛肉面可以认定为"知名商品"。Y餐厅辩称W公司对其使用美国加州牛肉面大王"名称及"红兰白"装饰给予了授权，因所举证据不足，应认定为Y餐厅擅自使用。"红兰白"与"红白兰"装饰虽然颜色顺序不同，但足以引起消费者混淆辨认，所以Y餐厅的行为已构成不正当竞争行为。法院判决：1、Y餐厅立即停止使用"美国加州牛肉面大王"名称；2、Y餐厅10日内给付W公司商誉损失费人民币8万元、律师费人民币1.6万元，共计人民币9.6万元；3、Y餐厅在当地报纸上刊登声明就其行为向W公司道歉。

3 商品质量混同

这种行为是指在商品上伪造或者冒用认证标志，名优标志等质量标志，伪造产地，对商品质量作引人误解的虚假表示。例如**1995年11月**，四川省绵阳市恒泰建材公司与江油市马角坝水泥厂圣水分厂商定购买其**325R水泥**——俗称“矿渣水泥”。圣水分厂根据建材公司的要求，两个月内即生产出天府**16号325R水泥1072吨**，以**222—260元/吨**的价格销售给建材公司。建材公司在销售水泥时，却按天府**425R水泥**销售，并由圣水分厂用天府**425R水泥**包装袋包装建材公司生产的天府**325R水泥**。由于用户使用水泥后长时间泥软、不收浆，导致部分路面返工，遂向工商行政管理机关举报。

4 其他形式的混同

随着社会关系的日益复杂，各种不正当行为都涌现出来，最近学者关心较多的就是企业名称与商标的混同、电子商务中的主体混同行为、域名与商标的混同等。

相关概念：假冒商标

1、假冒注册商标罪

刑法 第213条 未经注册商标所有人许可，在同一种商品上使用与其注册商标相同的商标，情节严重的，处三年以下有期徒刑或者拘役，并处或者单处罚金；情节特别严重的，处三年以上七年以下有期徒刑，并处罚金。

相关概念：假冒商标

1、假冒注册商标罪

司法解释：未经注册商标所有人许可，在同一种商品上使用与其注册商标相同的商标，具有下列情形之一的，属于刑法第二百一十三条规定的“情节严重”，应当以假冒注册商标罪判处三年以下有期徒刑或者拘役，并处或者单处罚金：

（一）非法经营数额在五万元以上或者违法所得数额在三万元以上的；

（二）假冒两种以上注册商标，非法经营数额在三万元以上或者违法所得数额在二万元以上的；

（三）其他情节严重的情形。

具有下列情形之一的，属于刑法第二百一十三条规定的“情节特别严重”，应当以假冒注册商标罪判处三年以上七年以下有期徒刑，并处罚金：

（一）非法经营数额在二十五万元以上或者违法所得数额在十五万元以上的；

（二）假冒两种以上注册商标，非法经营数额在十五万元以上或者违法所得数额在十万元以上的；

（三）其他情节特别严重的情形。

相关概念：假冒商标

2、反向假冒商标

假冒商标：在自己生产的商品上擅自贴附他人注册商标标识，且将将该商品在他人商标权受法律保护的地域内投放市场。

相关概念：假冒商标

2、反向假冒商标

1994年5月，新加坡鳄鱼公司经销商以230元的单价购进北京市服装厂制作的枫叶牌西服，将附着于其上的“枫叶”注册商标更换成“鳄鱼”商标，然后在北京市百盛购物中心的“鳄鱼”服装专柜上以560元的单价出售给顾客，因此举被北京市服装厂发觉而成诉讼。1998年，北京市第一中级人民法院判决，依照民法通则第四条、第一百三十四条第一款之第七、九、十项，以及反不正当竞争法第二条之规定，判决被告赔礼道歉并赔偿原告损失。

以上内容仅为本文档的试下载部分，为可阅读页数的一半内容。如要下载或阅读全文，请访问：<https://d.book118.com/666011054050010050>