

Commercial Franchise Law



# 商业特许经营法律法规资料汇编

2020

Baoying Law Firm

## 汇编说明

特许经营模式已在众多行业广泛采用，因特许经营合同产生的纠纷相应也越来越多，从 2019 年 4 月北京《海淀区法院特许经营合同纠纷案件审判白皮书（2013-2019）》、2020 年 4 月上海《杨浦法院特许经营合同纠纷案件审判白皮书（2017 年-2019 年）》可窥一斑。酒店管理是采用特许经营模式较早、较普遍也相对成熟的行业，但据不完全统计，2015 年至 2019 年，酒店业特许经营合同纠纷在酒店品牌（商标）类纠纷中占比仍超过 12%。

为帮助特许人和被特许人防范于未然，降低特许经营的法律风险和管理风险，宝盈律师事务所酒旅法律服务团队（OTR Team）精心汇编了本册《商业特许经营法律法规资料汇编》，其中包括法律、法规、规章、司法解释以及司法审判实务总结资料。

不同于市政公用事业特许经营，商业特许经营是特许人和被特许人作为平等民事主体之间的合同关系，因特许经营合同不是《民法典》合同编的典型合同，本汇编将《民法典》第三编合同编的第一分编通则列为第一部分。同时，部分特许经营涉及技术许可、技术咨询、技术服务，本汇编收录了《民法典》第三编合同编的第二分编典型合同中技术合同的部分相关内容。

我国政府对特许经营仍存在行政管理。本汇编收录了国务院相关行政法规和商务部相关规章或规范性文件。

商业特许经营涉及商标、企业标志、专有技术等经营资源的许可。本汇编重点收录了商标、字号/商号保护的法律法规与司法解释，特别关注了驰名商标保护以及浙江、重庆对企业商号、外国知名企业商

号保护方面的地方法律文件。专利实施许可在特许经营中相对较少，本汇编未予收录。

商业特许经营合同纠纷方面的司法解释及审判实务总结性资料不仅对于纠纷处理具有指导意义，而且对于特许经营的运作也具有借鉴价值。本汇编收录了最高院相关司法解释、北京高院与上海高院的相关审判实务指导性文件。另外，本汇编还收录了北京海淀区法院、上海杨浦区法院 2019 年 4 月、2020 年 4 月发布的特许经营合同纠纷案件审判白皮书，海淀区法院白皮书关于相关权利人维护合法权益的提示与建议以及所附 10 个典型案例介绍，都具有很好的参考价值。

宝盈酒旅法务团队（OTR Team）专攻酒店业与文旅行业法律服务，在特许经营特别是酒店业与文旅行业特许经营的设计和纠纷处理方面进行了深入研究，也积累了丰富经验。如需与 OTR Team 交流与探讨，请发邮件 [hotellaw@baoyinglaw.com](mailto:hotellaw@baoyinglaw.com) 或关注微信公众号“宝盈酒旅法务”。



# 商业特许经营法律法规资料汇编

## 目 录

<b>第一部分 商业特许经营的合同法适用 .....</b>	<b>1</b>
<b>民法典-第三编合同-第一分编通则（全国人大 2020） .....</b>	<b>1</b>
第一章 一般规定 .....	1
第二章 合同的订立 .....	2
第三章 合同的效力 .....	7
第四章 合同的履行 .....	9
第五章 合同的保全 .....	14
第六章 合同的变更和转让 .....	15
第七章 合同的权利义务终止 .....	17
第八章 违约责任 .....	21
<b>民法典-第三编合同-第二分编典型合同（全国人大 2020） .....</b>	<b>25</b>
第二十章 技术合同 .....	25
<b>第二部分 商业特许经营的行政管理 .....</b>	<b>30</b>
<b>商业特许经营管理条例（国务院 2007） .....</b>	<b>30</b>
第一章 总则 .....	30
第二章 特许经营活动 .....	31
第三章 信息披露 .....	34
第四章 法律责任 .....	35
第五章 附则 .....	36
<b>商业特许经营备案管理办法(商务部 2011) .....</b>	<b>38</b>
<b>商业特许经营信息披露管理办法(商务部 2012) .....</b>	<b>43</b>
<b>关于商业特许经营管理信息系统改版试运行的通知（商务部 2017） .....</b>	<b>48</b>
<b>第三部分 商业特许经营的商标保护 .....</b>	<b>51</b>
<b>商标法(全国人大 2019) .....</b>	<b>51</b>
第一章 总则 .....	51

第二章 商标注册的申请.....	56
第三章 商标注册的审查和核准.....	57
第四章 注册商标的续展、变更、转让和使用许可.....	60
第五章 注册商标的无效宣告.....	61
第六章 商标使用的管理.....	63
第七章 注册商标专用权的保护.....	64
第八章 附则.....	70
<b>商标法实施条例(国务院 2014).....</b>	<b>71</b>
第一章 总则.....	71
第二章 商标注册的申请.....	74
第三章 商标注册申请的审查.....	77
第四章 注册商标的变更、转让、续展.....	79
第五章 商标国际注册.....	80
第六章 商标评审.....	84
第七章 商标使用的管理.....	87
第八章 注册商标专用权的保护.....	89
第九章 商标代理.....	91
第十章 附则.....	93
<b>集体商标、证明商标注册和管理办法(国家工商局 2003).....</b>	<b>95</b>
<b>驰名商标认定和保护规定(国家工商局 2014).....</b>	<b>100</b>
<b>国家工商总局商标局关于企业在自建网站上使用驰名商标字样等有关问题的批复 (国家工商局 2016) .....</b>	<b>105</b>
<b>国家知识产权局关于加强查处商标违法案件中驰名商标保护相关工作的通知 (国家知识产权局 2019) .....</b>	<b>106</b>
<b>第四部分 商业特许经营的字号/商号保护.....</b>	<b>109</b>
<b>企业名称登记管理规定 (国务院 2012) .....</b>	<b>109</b>
<b>企业名称登记管理实施办法(国家工商局 2004 修订) .....</b>	<b>117</b>
第一章总则.....	117
第二章企业名称.....	118
第三章企业名称的登记注册.....	120
第四章企业名称的使用.....	123

第五章监督管理与争议处理 .....	124
第六章附则 .....	125
<b>浙江省企业商号管理和保护规定（浙江人大 2006） .....</b>	<b>126</b>
<b>重庆市工商行政管理局外国(地区)知名企业商号预保护试行办法（重庆工商局 2009） .....</b>	<b>131</b>
<b>第五部分 商业特许经营的司法解释与审判实务 .....</b>	<b>135</b>
<b>最高人民法院《民事案件案由规定》第五部分知识产权与竞争纠纷（最高院 2011） .....</b>	<b>135</b>
十三 知识产权合同纠纷 .....	135
十五 不正当竞争纠纷 .....	135
<b>最高人民法院知识产权案件年度报告-特许经营合同的定性与判断（最高院 2011） .....</b>	<b>137</b>
<b>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（北京高院 2011） .....</b>	<b>140</b>
<b>上海市高级人民法院关于审理特许经营合同纠纷案件若干问题的解答（上海高院 2012） .....</b>	<b>146</b>
<b>海淀区法院特许经营合同纠纷案件审判白皮书（2013—2019）（北京海淀法院 2019） .....</b>	<b>150</b>
前 言 .....	150
一、六年来特许经营合同纠纷案件审判概况 .....	150
二、特许经营合同法律关系的界定 .....	154
三、特许经营合同法律关系的主要类型及特征 .....	156
四、特许经营合同纠纷案件中的主要诉讼误区 .....	160
五、关于相关权利人维护合法权益的提示与建议 .....	168
结 语 .....	170
特许经营合同纠纷典型案例介绍 .....	171
<b>杨浦法院特许经营合同纠纷案件审判白皮书（2017 年-2019 年）（上海杨浦法院 2020） .....</b>	<b>191</b>
01 案件审理概况 .....	191
02 案件特点 .....	192
03 审理中发现的问题 .....	194
04 对策建议 .....	196

最高人民法院关于审理涉及驰名商标保护的民事纠纷案件适用法律若干问题的解释（最高院 2009） .....	200
最高人民法院关于涉及驰名商标认定的民事纠纷案件管辖问题的通知（最高院 2009） .....	204
最高人民法院关于建立驰名商标司法认定备案制度的通知（最高院 2006） .....	205

## 第一部分 商业特许经营的合同法适用

### 民法典-第三编合同-第一分编通则（全国人大 2020）

#### 第一章 一般规定

第四百六十三条本编调整因合同产生的民事关系。

第四百六十四条合同是民事主体之间设立、变更、终止民事法律关系的协议。

婚姻、收养、监护等有关身份关系的协议，适用有关该身份关系的法律规定；没有规定的，可以根据其性质参照适用本编规定。

第四百六十五条依法成立的合同，受法律保护。

依法成立的合同，仅对当事人具有法律约束力，但是法律另有规定的除外。

第四百六十六条当事人对合同条款的理解有争议的，应当依照本法第一百四十二条第一款的规定，确定争议条款的含义。

合同文本采用两种以上文字订立并约定具有同等效力的，对各文本使用的词句推定具有相同含义。各文本使用的词句不一致的，应当根据合同的相关条款、性质、目的以及诚信原则等予以解释。

第四百六十七条本法或者其他法律没有明文规定的合同，适用本编通则的规定，并可以参照适用本编或者其他法律最相类似合同的规定。

在中华人民共和国境内履行的中外合资经营企业合同、中外合作经营企业合同、中外合作勘探开发自然资源合同，适用中华人民共和国



国法律。

第四百六十八条非因合同产生的债权债务关系，适用有关该债权债务关系的法律规定；没有规定的，适用本编通则的有关规定，但是根据其性质不能适用的除外。

## 第二章 合同的订立

第四百六十九条当事人订立合同，可以采用书面形式、口头形式或者其他形式。

书面形式是合同书、信件、电报、电传、传真等可以有形地表现所载内容的形式。

以电子数据交换、电子邮件等方式能够有形地表现所载内容，并可以随时调取查用的数据电文，视为书面形式。

第四百七十条合同的内容由当事人约定，一般包括下列条款：

- （一）当事人的姓名或者名称和住所；
- （二）标的；
- （三）数量；
- （四）质量；
- （五）价款或者报酬；
- （六）履行期限、地点和方式；
- （七）违约责任；
- （八）解决争议的方法。

当事人可以参照各类合同的示范文本订立合同。

第四百七十一条当事人订立合同，可以采取要约、承诺方式或者

其他方式。

第四百七十二条约是希望与他人订立合同的意思表示,该意思表示应当符合下列条件:

- (一) 内容具体确定;
- (二) 表明经受要约人承诺,要约人即受该意思表示约束。

第四百七十三条要约邀请是希望他人向自己发出要约的表示。拍卖公告、招标公告、招股说明书、债券募集办法、基金招募说明书、商业广告和宣传、寄送的价目表等为要约邀请。

商业广告和宣传的内容符合要约条件的,构成要约。

第四百七十四条要约生效的时间适用本法第一百三十七条的规定。

第四百七十五条要约可以撤回。要约的撤回适用本法第一百四十一条的规定。

第四百七十六条要约可以撤销,但是有下列情形之一的除外:

- (一) 要约人以确定承诺期限或者其他形式明示要约不可撤销;
- (二) 受要约人有理由认为要约是不可撤销的,并已经为履行合同做了合理准备工作。

第四百七十七条撤销要约的意思表示以对话方式作出的,该意思表示的内容应当在受要约人作出承诺之前为受要约人所知道;撤销要约的意思表示以非对话方式作出的,应当在受要约人作出承诺之前到达受要约人。

第四百七十八条有下列情形之一的,要约失效:

- (一) 要约被拒绝;

- (二) 要约被依法撤销；
- (三) 承诺期限届满，受要约人未作出承诺；
- (四) 受要约人对要约的内容作出实质性变更。

第四百七十九条承诺是受要约人同意要约的意思表示。

第四百八十条承诺应当以通知的方式作出；但是，根据交易习惯或者要约表明可以通过行为作出承诺的除外。

第四百八十一条承诺应当在要约确定的期限内到达要约人。

要约没有确定承诺期限的，承诺应当依照下列规定到达：

- (一) 要约以对话方式作出的，应当即时作出承诺；
- (二) 要约以非对话方式作出的，承诺应当在合理期限内到达。

第四百八十二条要约以信件或者电报作出的，承诺期限自信件载明的日期或者电报交发之日开始计算。信件未载明日期的，自投寄该信件的邮戳日期开始计算。要约以电话、传真、电子邮件等快速通讯方式作出的，承诺期限自要约到达受要约人时开始计算。

第四百八十三条承诺生效时合同成立，但是法律另有规定或者当事人另有约定的除外。

第四百八十四条以通知方式作出的承诺，生效的时间适用本法第一百三十七条的规定。

承诺不需要通知的，根据交易习惯或者要约的要求作出承诺的行为时生效。

第四百八十五条承诺可以撤回。承诺的撤回适用本法第一百四十一条的规定。

第四百八十六条受要约人超过承诺期限发出承诺，或者在承诺期

限内发出承诺，按照通常情形不能及时到达要约人的，为新要约；但是，要约人及时通知受要约人该承诺有效的除外。

第四百八十七条受要约人在承诺期限内发出承诺，按照通常情形能够及时到达要约人，但是因其他原因致使承诺到达要约人时超过承诺期限的，除要约人及时通知受要约人因承诺超过期限不接受该承诺外，该承诺有效。

第四百八十八条承诺的内容应当与要约的内容一致。受要约人对要约的内容作出实质性变更的，为新要约。有关合同标的、数量、质量、价款或者报酬、履行期限、履行地点和方式、违约责任和解决争议方法等的变更，是对要约内容的实质性变更。

第四百八十九条承诺对要约的内容作出非实质性变更的，除要约人及时表示反对或者要约表明承诺不得对要约的内容作出任何变更外，该承诺有效，合同的内容以承诺的内容为准。

第四百九十条当事人采用合同书形式订立合同的，自当事人均签名、盖章或者按指印时合同成立。在签名、盖章或者按指印之前，当事人一方已经履行主要义务，对方接受时，该合同成立。

法律、行政法规规定或者当事人约定合同应当采用书面形式订立，当事人未采用书面形式但是一方已经履行主要义务，对方接受时，该合同成立。

第四百九十一条当事人采用信件、数据电文等形式订立合同要求签订确认书的，签订确认书时合同成立。

当事人一方通过互联网等信息网络发布的商品或者服务信息符合要约条件的，对方选择该商品或者服务并提交订单成功时合同成立，但是当事人另有约定的除外。

第四百九十二条承诺生效的地点为合同成立的地点。

采用数据电文形式订立合同的,收件人的主营业地为合同成立的地点;没有主营业地的,其住所地为合同成立的地点。当事人另有约定的,按照其约定。

第四百九十三条当事人采用合同书形式订立合同的,最后签名、盖章或者按指印的地点为合同成立的地点,但是当事人另有约定的除外。

第四百九十四条国家根据抢险救灾、疫情防控或者其他需要下达国家订货任务、指令性任务的,有关民事主体之间应当依照有关法律、行政法规规定的权利和义务订立合同。

依照法律、行政法规的规定负有发出要约义务的当事人,应当及时发出合理的要约。

依照法律、行政法规的规定负有作出承诺义务的当事人,不得拒绝对方合理的订立合同要求。

第四百九十五条当事人约定在将来一定期限内订立合同的认购书、订购书、预订书等,构成预约合同。

当事人一方不履行预约合同约定的订立合同义务的,对方可以请求其承担预约合同的违约责任。

第四百九十六条格式条款是当事人为了重复使用而预先拟定,并在订立合同时未与对方协商的条款。

采用格式条款订立合同的,提供格式条款的一方应当遵循公平原则确定当事人之间的权利和义务,并采取合理的方式提示对方注意免除或者减轻其责任等与对方有重大利害关系的条款,按照对方的要求,对该条款予以说明。提供格式条款的一方未履行提示或者说明义务,致使对方没有注意或者理解与其有重大利害关系的条款的,对方可以主张该条款不成为合同的内容。

第四百九十七条有下列情形之一的，该格式条款无效：

（一）具有本法第一编第六章第三节和本法第五百零六条规定的无效情形；

（二）提供格式条款一方不合理地免除或者减轻其责任、加重对方责任、限制对方主要权利；

（三）提供格式条款一方排除对方主要权利。

第四百九十八条对格式条款的理解发生争议的，应当按照通常理解予以解释。对格式条款有两种以上解释的，应当作出不利于提供格式条款一方的解释。格式条款和非格式条款不一致的，应当采用非格式条款。

第四百九十九条悬赏人以公开方式声明对完成特定行为的人支付报酬的，完成该行为的人可以请求其支付。

第五百条当事人在订立合同过程中有下列情形之一，造成对方损失的，应当承担赔偿责任：

（一）假借订立合同，恶意进行磋商；

（二）故意隐瞒与订立合同有关的重要事实或者提供虚假情况；

（三）有其他违背诚信原则的行为。

第五百零一条当事人在订立合同过程中知悉的商业秘密或者其他应当保密的信息，无论合同是否成立，不得泄露或者不正当地使用；泄露、不正当地使用该商业秘密或者信息，造成对方损失的，应当承担赔偿责任。

### 第三章 合同的效力

第五百零二条依法成立的合同，自成立时生效，但是法律另有规

定或者当事人另有约定的除外。

依照法律、行政法规的规定，合同应当办理批准等手续的，依照其规定。未办理批准等手续影响合同生效的，不影响合同中履行报批等义务条款以及相关条款的效力。应当办理申请批准等手续的当事人未履行义务的，对方可以请求其承担违反该义务的责任。

依照法律、行政法规的规定，合同的变更、转让、解除等情形应当办理批准等手续的，适用前款规定。

第五百零三条无权代理人以被代理人的名义订立合同，被代理人已经开始履行合同义务或者接受相对人履行的，视为对合同的追认。

第五百零四条法人的法定代表人或者非法人组织的负责人超越权限订立的合同，除相对人知道或者应当知道其超越权限外，该代表行为有效，订立的合同对法人或者非法人组织发生效力。

第五百零五条当事人超越经营范围订立的合同的效力，应当依照本法第一编第六章第三节和本编的有关规定确定，不得仅以超越经营范围确认合同无效。

第五百零六条合同中的下列免责条款无效：

- （一）造成对方人身损害的；
- （二）因故意或者重大过失造成对方财产损失的。

第五百零七条合同不生效、无效、被撤销或者终止的，不影响合同中有关解决争议方法的条款的效力。

第五百零八条本编对合同的效力没有规定的，适用本法第一编第六章的有关规定。



## 第四章 合同的履行

第五百零九条当事人应当按照约定全面履行自己的义务。

当事人应当遵循诚信原则，根据合同的性质、目的和交易习惯履行通知、协助、保密等义务。

当事人在履行合同过程中，应当避免浪费资源、污染环境和破坏生态。

第五百一十条合同生效后，当事人就质量、价款或者报酬、履行地点等内容没有约定或者约定不明确的，可以协议补充；不能达成补充协议的，按照合同相关条款或者交易习惯确定。

第五百一十一条当事人就有关合同约定不明确，依据前条规定仍不能确定的，适用下列规定：

（一）质量要求不明确的，按照强制性国家标准履行；没有强制性国家标准的，按照推荐性国家标准履行；没有推荐性国家标准的，按照行业标准履行；没有国家标准、行业标准的，按照通常标准或者符合合同目的的特定标准履行。

（二）价款或者报酬不明确的，按照订立合同时履行地的市场价格履行；依法应当执行政府定价或者政府指导价的，依照规定履行。

（三）履行地点不明确，给付货币的，在接受货币一方所在地履行；交付不动产的，在不动产所在地履行；其他标的，在履行义务一方所在地履行。

（四）履行期限不明确的，债务人可以随时履行，债权人也可以随时请求履行，但是应当给对方必要的准备时间。

（五）履行方式不明确的，按照有利于实现合同目的的方式履行。

（六）履行费用的负担不明确的，由履行义务一方负担；因债权



人原因增加的履行费用，由债权人负担。

第五百一十二条通过互联网等信息网络订立的电子合同的标的为交付商品并采用快递物流方式交付的，收货人的签收时间为交付时间。电子合同的标的为提供服务的，生成的电子凭证或者实物凭证中载明的时间为提供服务时间；前述凭证没有载明时间或者载明时间与实际提供服务时间不一致的，以实际提供服务的时间为准。

电子合同的标的物为采用在线传输方式交付的，合同标的物进入对方当事人指定的特定系统且能够检索识别的时间为交付时间。

电子合同当事人对交付商品或者提供服务的方式、时间另有约定的，按照其约定。

第五百一十三条执行政府定价或者政府指导价的，在合同约定的交付期限内政府价格调整时，按照交付时的价格计价。逾期交付标的物的，遇价格上涨时，按照原价格执行；价格下降时，按照新价格执行。逾期提取标的物或者逾期付款的，遇价格上涨时，按照新价格执行；价格下降时，按照原价格执行。

第五百一十四条以支付金钱为内容的债，除法律另有规定或者当事人另有约定外，债权人可以请求债务人以实际履行地的法定货币履行。

第五百一十五条标的有多项而债务人只需履行其中一项的，债务人享有选择权；但是，法律另有规定、当事人另有约定或者另有交易习惯的除外。

享有选择权的当事人在约定期限内或者履行期限届满未作选择，经催告后在合理期限内仍未选择的，选择权转移至对方。

第五百一十六条当事人行使选择权应当及时通知对方，通知到达对方时，标的确定。标的确定后不得变更，但是经对方同意的除外。

可选择的标的发生不能履行情形的,享有选择权的当事人不得选择不能履行的标的,但是该不能履行的情形是由对方造成的除外。

第五百一十七条债权人为二人以上,标的可分,按照份额各自享有债权的,为按份债权;债务人为二人以上,标的可分,按照份额各自负担债务的,为按份债务。

按份债权人或者按份债务人的份额难以确定的,视为份额相同。

第五百一十八条债权人为二人以上,部分或者全部债权人均可以请求债务人履行债务的,为连带债权;债务人为二人以上,债权人可以请求部分或者全部债务人履行全部债务的,为连带债务。

连带债权或者连带债务,由法律规定或者当事人约定。

第五百一十九条连带债务人之间的份额难以确定的,视为份额相同。

实际承担债务超过自己份额的连带债务人,有权就超出部分在其他连带债务人未履行的份额范围内向其追偿,并相应地享有债权人的权利,但是不得损害债权人的利益。其他连带债务人对债权人的抗辩,可以向该债务人主张。

被追偿的连带债务人不能履行其应分担份额的,其他连带债务人应当在相应范围内按比例分担。

第五百二十条部分连带债务人履行、抵销债务或者提存标的物的,其他债务人对债权人的债务在相应范围内消灭;该债务人可以依据前条规定向其他债务人追偿。

部分连带债务人的债务被债权人免除的,在该连带债务人应当承担的份额范围内,其他债务人对债权人的债务消灭。

部分连带债务人的债务与债权人的债权同归于一人的,在扣除该

债务人应当承担的份额后，债权人对其他债务人的债权继续存在。

债权人对部分连带债务人的给付受领迟延的，对其他连带债务人发生效力。

第五百二十一条连带债权人之间的份额难以确定的，视为份额相同。

实际受领债权的连带债权人，应当按比例向其他连带债权人返还。

连带债权参照适用本章连带债务的有关规定。

第五百二十二条当事人约定由债务人向第三人履行债务，债务人未向第三人履行债务或者履行债务不符合约定的，应当向债权人承担违约责任。

法律规定或者当事人约定第三人可以直接请求债务人向其履行债务，第三人未在合理期限内明确拒绝，债务人未向第三人履行债务或者履行债务不符合约定的，第三人可以请求债务人承担违约责任；债务人对债权人的抗辩，可以向第三人主张。

第五百二十三条当事人约定由第三人向债权人履行债务，第三人不履行债务或者履行债务不符合约定的，债务人应当向债权人承担违约责任。

第五百二十四条债务人不履行债务，第三人对履行该债务具有合法利益的，第三人有权向债权人代为履行；但是，根据债务性质、按照当事人约定或者依照法律规定只能由债务人履行的除外。

债权人接受第三人履行后，其对债务人的债权转让给第三人，但是债务人和第三人另有约定的除外。

第五百二十五条当事人互负债务，没有先后履行顺序的，应当同时履行。一方在对方履行之前有权拒绝其履行请求。一方在对方履行

债务不符合约定时，有权拒绝其相应的履行请求。

第五百二十六条当事人互负债务，有先后履行顺序，应当先履行债务一方未履行的，后履行一方有权拒绝其履行请求。先履行一方履行债务不符合约定的，后履行一方有权拒绝其相应的履行请求。

第五百二十七条应当先履行债务的当事人，有确切证据证明对方有下列情形之一的，可以中止履行：

- （一）经营状况严重恶化；
- （二）转移财产、抽逃资金，以逃避债务；
- （三）丧失商业信誉；
- （四）有丧失或者可能丧失履行债务能力的其他情形。

当事人没有确切证据中止履行的，应当承担违约责任。

第五百二十八条当事人依据前条规定中止履行的，应当及时通知对方。对方提供适当担保的，应当恢复履行。中止履行后，对方在合理期限内未恢复履行能力且未提供适当担保的，视为以自己的行为表明不履行主要债务，中止履行的一方可以解除合同并可以请求对方承担违约责任。

第五百二十九条债权人分立、合并或者变更住所没有通知债务人，致使履行债务发生困难的，债务人可以中止履行或者将标的物提存。

第五百三十条债权人可以拒绝债务人提前履行债务，但是提前履行不损害债权人利益的除外。

债务人提前履行债务给债权人增加的费用，由债务人负担。

第五百三十一条债权人可以拒绝债务人部分履行债务，但是部分履行不损害债权人利益的除外。

债务人部分履行债务给债权人增加的费用，由债务人负担。

第五百三十二条合同生效后，当事人不得因姓名、名称的变更或者法定代表人、负责人、承办人的变动而不履行合同义务。

第五百三十三条合同成立后，合同的基础条件发生了当事人在订立合同时无法预见的、不属于商业风险的重大变化，继续履行合同对于当事人一方明显不公平的，受不利影响的当事人可以与对方重新协商；在合理期限内协商不成的，当事人可以请求人民法院或者仲裁机构变更或者解除合同。

人民法院或者仲裁机构应当结合案件的具体情况，根据公平原则变更或者解除合同。

第五百三十四条对当事人利用合同实施危害国家利益、社会公共利益行为的，市场监督管理和其他有关行政主管部门依照法律、行政法规的规定负责监督处理。

## 第五章 合同的保全

第五百三十五条因债务人怠于行使其债权或者与该债权有关的从权利，影响债权人的到期债权实现的，债权人可以向人民法院请求以自己的名义代位行使债务人对相对人的权利，但是该权利专属于债务人自身的除外。

代位权的行使范围以债权人的到期债权为限。债权人行使代位权的必要费用，由债务人负担。

相对人对债务人的抗辩，可以向债权人主张。

第五百三十六条债权人的债权到期前，债务人的债权或者与该债权有关的从权利存在诉讼时效期间即将届满或者未及时申报破产债权等情形，影响债权人的债权实现的，债权人可以代位向债务人的相

对人请求其向债务人履行、向破产管理人申报或者作出其他必要的行为。

第五百三十七条人民法院认定代位权成立的，由债务人的相对人向债权人履行义务，债权人接受履行后，债权人与债务人、债务人与相对人之间相应的权利义务终止。债务人对相对人的债权或者与该债权有关的从权利被采取保全、执行措施，或者债务人破产的，依照相关法律的规定处理。

第五百三十八条债务人以放弃其债权、放弃债权担保、无偿转让财产等方式无偿处分财产权益，或者恶意延长其到期债权的履行期限，影响债权人的债权实现的，债权人可以请求人民法院撤销债务人的行为。

第五百三十九条债务人以明显不合理的低价转让财产、以明显不合理的高价受让他人财产或者为他人的债务提供担保，影响债权人的债权实现，债务人的相对人知道或者应当知道该情形的，债权人可以请求人民法院撤销债务人的行为。

第五百四十条撤销权的行使范围以债权人的债权为限。债权人行使撤销权的必要费用，由债务人负担。

第五百四十一条撤销权自债权人知道或者应当知道撤销事由之日起一年内行使。自债务人的行为发生之日起五年内没有行使撤销权的，该撤销权消灭。

第五百四十二条债务人影响债权人的债权实现的行为被撤销的，自始没有法律约束力。

## 第六章 合同的变更和转让

第五百四十三条当事人协商一致，可以变更合同。

第五百四十四条当事人对合同变更的内容约定不明确的,推定为未变更。

第五百四十五条债权人可以将债权的全部或者部分转让给第三人,但是有下列情形之一的除外:

- (一) 根据债权性质不得转让;
- (二) 按照当事人约定不得转让;
- (三) 依照法律规定不得转让。

当事人约定非金钱债权不得转让的,不得对抗善意第三人。当事人约定金钱债权不得转让的,不得对抗第三人。

第五百四十六条债权人转让债权,未通知债务人的,该转让对债务人不发生效力。

债权转让的通知不得撤销,但是经受让人同意的除外。

第五百四十七条债权人转让债权的,受让人取得与债权有关的从权利,但是该从权利专属于债权人自身的除外。

受让人取得从权利不因该从权利未办理转移登记手续或者未转移占有而受到影响。

第五百四十八条债务人接到债权转让通知后,债务人对让与人的抗辩,可以向受让人主张。

第五百四十九条有下列情形之一的,债务人可以向受让人主张抵销:

- (一) 债务人接到债权转让通知时,债务人对让与人享有债权,且债务人的债权先于转让的债权到期或者同时到期;
- (二) 债务人的债权与转让的债权是基于同一合同产生。



第五百五十条因债权转让增加的履行费用，由让与人负担。

第五百五十一条债务人将债务的全部或者部分转移给第三人的，应当经债权人同意。

债务人或者第三人可以催告债权人在合理期限内予以同意，债权人未作表示的，视为不同意。

第五百五十二条第三人与债务人约定加入债务并通知债权人，或者第三人向债权人表示愿意加入债务，债权人未在合理期限内明确拒绝的，债权人可以请求第三人在其愿意承担的债务范围内和债务人承担连带债务。

第五百五十三条债务人转移债务的，新债务人可以主张原债务人对债权人的抗辩；原债务人对债权人享有债权的，新债务人不得向债权人主张抵销。

第五百五十四条债务人转移债务的，新债务人应当承担与主债务有关的从债务，但是该从债务专属于原债务人自身的除外。

第五百五十五条当事人一方经对方同意，可以将自己在合同中的权利和义务一并转让给第三人。

第五百五十六条合同的权利和义务一并转让的，适用债权转让、债务转移的有关规定。

## 第七章 合同的权利义务终止

第五百五十七条有下列情形之一的，债权债务终止：

- （一）债务已经履行；
- （二）债务相互抵销；
- （三）债务人依法将标的物提存；



(四) 债权人免除债务；

(五) 债权债务同归于一人；

(六) 法律规定或者当事人约定终止的其他情形。

合同解除的，该合同的权利义务关系终止。

第五百五十八条债权债务终止后，当事人应当遵循诚信等原则，根据交易习惯履行通知、协助、保密、旧物回收等义务。

第五百五十九条债权债务终止时，债权的从权利同时消灭，但是法律另有规定或者当事人另有约定的除外。

第五百六十条债务人对同一债权人负担的数项债务种类相同，债务人的给付不足以清偿全部债务的，除当事人另有约定外，由债务人在清偿时指定其履行的债务。

债务人未作指定的，应当优先履行已经到期的债务；数项债务均到期的，优先履行对债权人缺乏担保或者担保最少的债务；均无担保或者担保相等的，优先履行债务人负担较重的债务；负担相同的，按照债务到期的先后顺序履行；到期时间相同的，按照债务比例履行。

第五百六十一条债务人在履行主债务外还应当支付利息和实现债权的有关费用，其给付不足以清偿全部债务的，除当事人另有约定外，应当按照下列顺序履行：

(一) 实现债权的有关费用；

(二) 利息；

(三) 主债务。

第五百六十二条当事人协商一致，可以解除合同。

当事人可以约定一方解除合同的事由。解除合同的事由发生时，

解除权人可以解除合同。

第五百六十三条有下列情形之一的，当事人可以解除合同：

- （一）因不可抗力致使不能实现合同目的；
- （二）在履行期限届满前，当事人一方明确表示或者以自己的行为表明不履行主要债务；
- （三）当事人一方迟延履行主要债务，经催告后在合理期限内仍未履行；
- （四）当事人一方迟延履行债务或者有其他违约行为致使不能实现合同目的；
- （五）法律规定的其他情形。

以持续履行的债务为内容的不定期合同，当事人可以随时解除合同，但是应当在合理期限之前通知对方。

第五百六十四条法律规定或者当事人约定解除权行使期限，期限届满当事人不行使的，该权利消灭。

法律没有规定或者当事人没有约定解除权行使期限，自解除权人知道或者应当知道解除事由之日起一年内不行使，或者经对方催告后在合理期限内不行使的，该权利消灭。

第五百六十五条当事人一方依法主张解除合同的，应当通知对方。合同自通知到达对方时解除；通知载明债务人在一定期限内不履行债务则合同自动解除，债务人在该期限内未履行债务的，合同自通知载明的期限届满时解除。对方对解除合同有异议的，任何一方当事人均可以请求人民法院或者仲裁机构确认解除行为的效力。

当事人一方未通知对方，直接以提起诉讼或者申请仲裁的方式依法主张解除合同，人民法院或者仲裁机构确认该主张的，合同自起诉

状副本或者仲裁申请书副本送达对方时解除。

第五百六十六条合同解除后，尚未履行的，终止履行；已经履行的，根据履行情况和合同性质，当事人可以请求恢复原状或者采取其他补救措施，并有权请求赔偿损失。

合同因违约解除的，解除权人可以请求违约方承担违约责任，但是当事人另有约定的除外。

主合同解除后，担保人对债务人应当承担的民事责任仍应当承担担保责任，但是担保合同另有约定的除外。

第五百六十七条合同的权利义务关系终止，不影响合同中结算和清理条款的效力。

第五百六十八条当事人互负债务，该债务的标的物种类、品质相同的，任何一方可以将自己的债务与对方的到期债务抵销；但是，根据债务性质、按照当事人约定或者依照法律规定不得抵销的除外。

当事人主张抵销的，应当通知对方。通知自到达对方时生效。抵销不得附条件或者附期限。

第五百六十九条当事人互负债务，标的物种类、品质不相同的，经协商一致，也可以抵销。

第五百七十条有下列情形之一的，难以履行债务的，债务人可以将标的物提存：

- （一）债权人无正当理由拒绝受领；
- （二）债权人下落不明；
- （三）债权人死亡未确定继承人、遗产管理人，或者丧失民事行为能力未确定监护人；
- （四）法律规定的其他情形。

标的物不适于提存或者提存费用过高的，债务人依法可以拍卖或者变卖标的物，提存所得的价款。

第五百七十一条债务人将标的物或者将标的物依法拍卖、变卖所得价款交付提存部门时，提存成立。

提存成立的，视为债务人在其提存范围内已经交付标的物。

第五百七十二条标的物提存后，债务人应当及时通知债权人或者债权人的继承人、遗产管理人、监护人、财产代管人。

第五百七十三条标的物提存后，毁损、灭失的风险由债权人承担。提存期间，标的物的孳息归债权人所有。提存费用由债权人负担。

第五百七十四条债权人可以随时领取提存物。但是，债权人对债务人负有到期债务的，在债权人未履行债务或者提供担保之前，提存部门根据债务人的要求应当拒绝其领取提存物。

债权人领取提存物的权利，自提存之日起五年内不行使而消灭，提存物扣除提存费用后归国家所有。但是，债权人未履行对债务人的到期债务，或者债权人向提存部门书面表示放弃领取提存物权利的，债务人负担提存费用后有权取回提存物。

第五百七十五条债权人免除债务人部分或者全部债务的，债权债务部分或者全部终止，但是债务人在合理期限内拒绝的除外。

第五百七十六条债权和债务同归于一人的，债权债务终止，但是损害第三人利益的除外。

## 第八章 违约责任

第五百七十七条当事人一方不履行合同义务或者履行合同义务不符合约定的，应当承担继续履行、采取补救措施或者赔偿损失等违约责任。

第五百七十八条当事人一方明确表示或者以自己的行为表明不履行合同义务的，对方可以在履行期限届满前请求其承担违约责任。

第五百七十九条当事人一方未支付价款、报酬、租金、利息，或者不履行其他金钱债务的，对方可以请求其支付。

第五百八十条当事人一方不履行非金钱债务或者履行非金钱债务不符合约定的，对方可以请求履行，但是有下列情形之一的除外：

- （一）法律上或者事实上不能履行；
- （二）债务的标的不适于强制履行或者履行费用过高；
- （三）债权人在合理期限内未请求履行。

有前款规定的除外情形之一，致使不能实现合同目的的，人民法院或者仲裁机构可以根据当事人的请求终止合同权利义务关系，但是不影响违约责任的承担。

第五百八十一条当事人一方不履行债务或者履行债务不符合约定，根据债务的性质不得强制履行的，对方可以请求其负担由第三人替代履行的费用。

第五百八十二条履行不符合约定的，应当按照当事人的约定承担违约责任。对违约责任没有约定或者约定不明确，依据本法第五百一十条的规定仍不能确定的，受损害方根据标的的性质以及损失的大小，可以合理选择请求对方承担修理、重作、更换、退货、减少价款或者报酬等违约责任。

第五百八十三条当事人一方不履行合同义务或者履行合同义务不符合约定的，在履行义务或者采取补救措施后，对方还有其他损失的，应当赔偿损失。

第五百八十四条当事人一方不履行合同义务或者履行合同义务

不符合约定，造成对方损失的，损失赔偿额应当相当于因违约所造成的损失，包括合同履行后可以获得的利益；但是，不得超过违约一方订立合同时预见到或者应当预见到的因违约可能造成的损失。

第五百八十五条当事人可以约定一方违约时应当根据违约情况向对方支付一定数额的违约金，也可以约定因违约产生的损失赔偿额的计算方法。

约定的违约金低于造成的损失的，人民法院或者仲裁机构可以根据当事人的请求予以增加；约定的违约金过分高于造成的损失的，人民法院或者仲裁机构可以根据当事人的请求予以适当减少。

当事人就迟延履行约定违约金的，违约方支付违约金后，还应当履行债务。

第五百八十六条当事人可以约定一方向对方给付定金作为债权的担保。定金合同自实际交付定金时成立。

定金的数额由当事人约定；但是，不得超过主合同标的额的百分之二十，超过部分不产生定金的效力。实际交付的定金数额多于或者少于约定数额的，视为变更约定的定金数额。

第五百八十七条债务人履行债务的，定金应当抵作价款或者收回。给付定金的一方不履行债务或者履行债务不符合约定，致使不能实现合同目的的，无权请求返还定金；收受定金的一方不履行债务或者履行债务不符合约定，致使不能实现合同目的的，应当双倍返还定金。

第五百八十八条当事人既约定违约金，又约定定金的，一方违约时，对方可以选择适用违约金或者定金条款。

定金不足以弥补一方违约造成的损失的，对方可以请求赔偿超过定金数额的损失。

第五百八十九条债务人按照约定履行债务，债权人无正当理由拒

绝受领的，债务人可以请求债权人赔偿增加的费用。

在债权人受领迟延期间，债务人无须支付利息。

第五百九十条当事人一方因不可抗力不能履行合同的，根据不可抗力的影响，部分或者全部免除责任，但是法律另有规定的除外。因不可抗力不能履行合同的，应当及时通知对方，以减轻可能给对方造成的损失，并应当在合理期限内提供证明。

当事人迟延履行后发生不可抗力的，不免除其违约责任。

第五百九十一条当事人一方违约后，对方应当采取适当措施防止损失的扩大；没有采取适当措施致使损失扩大的，不得就扩大的损失请求赔偿。

当事人因防止损失扩大而支出的合理费用，由违约方负担。

第五百九十二条当事人都违反合同的，应当各自承担相应的责任。

当事人一方违约造成对方损失，对方对损失的发生有过错的，可以减少相应的损失赔偿额。

第五百九十三条当事人一方因第三人的原因造成违约的，应当依法向对方承担违约责任。当事人一方和第三人之间的纠纷，依照法律规定或者按照约定处理。

第五百九十四条因国际货物买卖合同和技术进出口合同争议提起诉讼或者申请仲裁的时效期间为四年。



## 民法典-第三编合同-第二分编典型合同（全国人大 2020）

### 第二十章 技术合同

#### 第三节 技术转让合同和技术许可合同

第八百六十二条 技术转让合同是合法拥有技术的权利人，将现有特定的专利、专利申请、技术秘密的相关权利让与他人所订立的合同。

技术许可合同是合法拥有技术的权利人，将现有特定的专利、技术秘密的相关权利许可他人实施、使用所订立的合同。

技术转让合同和技术许可合同中关于提供实施技术的专用设备、原材料或者提供有关的技术咨询、技术服务的约定，属于合同的组成部分。

第八百六十三条 技术转让合同包括专利权转让、专利申请权转让、技术秘密转让等合同。

技术许可合同包括专利实施许可、技术秘密使用许可等合同。

技术转让合同和技术许可合同应当采用书面形式。

第八百六十四条 技术转让合同和技术许可合同可以约定实施专利或者使用技术秘密的范围，但是不得限制技术竞争和技术发展。

第八百六十五条 专利实施许可合同仅在该专利权的存续期限内有效。专利权有效期限届满或者专利权被宣告无效的，专利权人不得就该专利与他人订立专利实施许可合同。

第八百六十六条 专利实施许可合同的许可人应当按照约定许可被许可人实施专利，交付实施专利有关的技术资料，提供必要的技术指导。



第八百六十七条 专利实施许可合同的被许可人应当按照约定实施专利，不得许可约定以外的第三人实施该专利，并按照约定支付使用费。

第八百六十八条 技术秘密转让合同的让与人和技术秘密使用许可合同的许可人应当按照约定提供技术资料，进行技术指导，保证技术的实用性、可靠性，承担保密义务。

前款规定的保密义务，不限制许可人申请专利，但是当事人另有约定的除外。

第八百六十九条 技术秘密转让合同的受让人和技术秘密使用许可合同的被许可人应当按照约定使用技术，支付转让费、使用费，承担保密义务。

第八百七十条 技术转让合同的让与人和技术许可合同的许可人应当保证自己是所提供的技术的合法拥有者，并保证所提供的技术完整、无误、有效，能够达到约定的目标。

第八百七十一条 技术转让合同的受让人和技术许可合同的被许可人应当按照约定的范围和期限，对让与人、许可人提供的技术中尚未公开的秘密部分，承担保密义务。

第八百七十二条 许可人未按照约定许可技术的，应当返还部分或者全部使用费，并应当承担违约责任；实施专利或者使用技术秘密超越约定的范围的，违反约定擅自许可第三人实施该项专利或者使用该项技术秘密的，应当停止违约行为，承担违约责任；违反约定的保密义务的，应当承担违约责任。

让与人承担违约责任，参照适用前款规定。

第八百七十三条 被许可人未按照约定支付使用费的，应当补交使用费并按照约定支付违约金；不补交使用费或者支付违约金的，应

当停止实施专利或者使用技术秘密，交还技术资料，承担违约责任；实施专利或者使用技术秘密超越约定的范围的，未经许可人同意擅自许可第三人实施该专利或者使用该技术秘密的，应当停止违约行为，承担违约责任；违反约定的保密义务的，应当承担违约责任。

受让人承担违约责任，参照适用前款规定。

第八百七十四条 受让人或者被许可人按照约定实施专利、使用技术秘密侵害他人合法权益的，由让与人或者许可人承担责任，但是当事人另有约定的除外。

第八百七十五条 当事人可以按照互利的原则，在合同中约定实施专利、使用技术秘密后续改进的技术成果的分享办法；没有约定或者约定不明确，依据本法第五百一十条的规定仍不能确定的，一方后续改进的技术成果，其他各方无权分享。

第八百七十六条 集成电路布图设计专有权、植物新品种权、计算机软件著作权等其他知识产权的转让和许可，参照适用本节的有关规定。

第八百七十七条 法律、行政法规对技术进出口合同或者专利、专利申请合同另有规定的，依照其规定。

#### 第四节 技术咨询合同和技术服务合同

第八百七十八条 技术咨询合同是当事人一方以技术知识为对方就特定技术项目提供可行性论证、技术预测、专题技术调查、分析评价报告等所订立的合同。

技术服务合同是当事人一方以技术知识为对方解决特定技术问题所订立的合同，不包括承揽合同和建设工程合同。

第八百七十九条 技术咨询合同的委托人应当按照约定阐明咨询的问题，提供技术背景材料及有关技术资料，接受受托人的工作成

果，支付报酬。

第八百八十条 技术咨询合同的受托人应当按照约定的期限完成咨询报告或者解答问题，提出的咨询报告应当达到约定的要求。

第八百八十一条 技术咨询合同的委托人未按照约定提供必要的资料，影响工作进度和质量，不接受或者逾期接受工作成果的，支付的报酬不得追回，未支付的报酬应当支付。

技术咨询合同的受托人未按期提出咨询报告或者提出的咨询报告不符合约定的，应当承担减收或者免收报酬等违约责任。

技术咨询合同的委托人按照受托人符合约定要求的咨询报告和意见作出决策所造成的损失，由委托人承担，但是当事人另有约定的除外。

第八百八十二条 技术服务合同的委托人应当按照约定提供工作条件，完成配合事项，接受工作成果并支付报酬。

第八百八十三条 技术服务合同的受托人应当按照约定完成服务项目，解决技术问题，保证工作质量，并传授解决技术问题的知识。

第八百八十四条 技术服务合同的委托人不履行合同义务或者履行合同义务不符合约定，影响工作进度和质量，不接受或者逾期接受工作成果的，支付的报酬不得追回，未支付的报酬应当支付。

技术服务合同的受托人未按照约定完成服务工作的，应当承担免收报酬等违约责任。

第八百八十五条 技术咨询合同、技术服务合同履行过程中，受托人利用委托人提供的技术资料和工作条件完成的新的技术成果，属于受托人。委托人利用受托人的工作成果完成的新的技术成果，属于委托人。当事人另有约定的，按照其约定。

第八百八十六条 技术咨询合同和技术服务合同对受托人正常开展工作所需费用的负担没有约定或者约定不明确的,由受托人负担。

第八百八十七条 法律、行政法规对技术中介合同、技术培训合同另有规定的,依照其规定。

## 第二部分 商业特许经营的行政管理

### 商业特许经营管理条例（国务院 2007）

中华人民共和国国务院令  
(第 485 号)

《商业特许经营管理条例》已经 2007 年 1 月 31 日国务院第 167 次常务会议通过，现予公布，自 2007 年 5 月 1 日起施行。

总理 温家宝  
二〇〇七年二月六日

#### 第一章 总则

第一条为规范商业特许经营活动，促进商业特许经营健康、有序发展，维护市场秩序，制定本条例。

第二条在中华人民共和国境内从事商业特许经营活动，应当遵守本条例。

第三条本条例所称商业特许经营（以下简称特许经营），是指拥有注册商标、企业标志、专利、专有技术等经营资源的企业（以下称特许人），以合同形式将其拥有的经营资源许可其他经营者（以下称被特许人）使用，被特许人按照合同约定在统一的经营模式下开展经营，并向特许人支付特许经营费用的经营活动。

企业以外的其他单位和个人不得作为特许人从事特许经营活动。

第四条从事特许经营活动，应当遵循自愿、公平、诚实信用的原则。

第五条国务院商务主管部门依照本条例规定, 负责在全国范围内的特许经营活动实施监督管理。省、自治区、直辖市人民政府商务主管部门和设区的市级人民政府商务主管部门依照本条例规定, 负责对本行政区域内的特许经营活动实施监督管理。

第六条任何单位或者个人对违反本条例规定的行为, 有权向商务主管部门举报。商务主管部门接到举报后应当依法及时处理。

## 第二章 特许经营活动

第七条特许人从事特许经营活动应当拥有成熟的经营模式, 并具备为被特许人持续提供经营指导、技术支持和业务培训等服务的能力。

特许人从事特许经营活动应当拥有至少 2 个直营店, 并且经营时间超过 1 年。

第八条特许人应当自首次订立特许经营合同之日起 15 日内, 依照本条例的规定向商务主管部门备案。在省、自治区、直辖市范围内从事特许经营活动的, 应当向所在地省、自治区、直辖市人民政府商务主管部门备案; 跨省、自治区、直辖市范围从事特许经营活动的, 应当向国务院商务主管部门备案。

特许人向商务主管部门备案, 应当提交下列文件、资料:

- (一) 营业执照复印件或者企业登记(注册)证书复印件;
- (二) 特许经营合同样本;
- (三) 特许经营操作手册;
- (四) 市场计划书;
- (五) 表明其符合本条例第七条规定的书面承诺及相关证明材料;
- (六) 国务院商务主管部门规定的其他文件、资料。

特许经营的产品或者服务，依法应当经批准方可经营的，特许人还应当提交有关批准文件。

第九条商务主管部门应当自收到特许人提交的符合本条例第八条规定的文件、资料之日起 10 日内予以备案，并通知特许人。特许人提交的文件、资料不完备的，商务主管部门可以要求其在 7 日内补充提交文件、资料。

第十条商务主管部门应当将备案的特许人名单在政府网站上公布，并及时更新。

第十一条从事特许经营活动，特许人和被特许人应当采用书面形式订立特许经营合同。

特许经营合同应当包括下列主要内容：

- （一）特许人、被特许人的基本情况；
- （二）特许经营的内容、期限；
- （三）特许经营费用的种类、金额及其支付方式；
- （四）经营指导、技术支持以及业务培训等服务的具体内容和提供方式；
- （五）产品或者服务的质量、标准要求和保证措施；
- （六）产品或者服务的促销与广告宣传；
- （七）特许经营中的消费者权益保护和赔偿责任的承担；
- （八）特许经营合同的变更、解除和终止；
- （九）违约责任；
- （十）争议的解决方式；
- （十一）特许人与被特许人约定的其他事项。

第十二条特许人和被特许人应当在特许经营合同中约定,被特许人在特许经营合同订立后一定期限内,可以单方解除合同。

第十三条特许经营合同约定的特许经营期限应当不少于3年。但是,被特许人同意的除外。

特许人和被特许人续签特许经营合同的,不适用前款规定。

第十四条特许人应当向被特许人提供特许经营操作手册,并按照约定的内容和方式为被特许人持续提供经营指导、技术支持、业务培训等服务。

第十五条特许经营的产品或者服务的质量、标准应当符合法律、行政法规和国家有关规定的要求。

第十六条特许人要求被特许人在订立特许经营合同前支付费用的,应当以书面形式向被特许人说明该部分费用的用途以及退还的条件、方式。

第十七条特许人向被特许人收取的推广、宣传费用,应当按照合同约定的用途使用。推广、宣传费用的使用情况应当及时向被特许人披露。

特许人在推广、宣传活动中,不得有欺骗、误导的行为,其发布的广告中不得含有宣传被特许人从事特许经营活动收益的内容。

第十八条未经特许人同意,被特许人不得向他人转让特许经营权。

被特许人不得向他人泄露或者允许他人使用其所掌握的特许人的商业秘密。

第十九条特许人应当在每年第一季度将其上一年度订立特许经营合同的情况向商务主管部门报告。



### 第三章 信息披露

第二十条 特许人应当依照国务院商务主管部门的规定，建立并实行完备的信息披露制度。

第二十一条 特许人应当在订立特许经营合同之日前至少 30 日，以书面形式向被特许人提供本条例第二十二条规定的信息，并提供特许经营合同文本。

第二十二条 特许人应当向被特许人提供以下信息：

（一）特许人的名称、住所、法定代表人、注册资本额、经营范围以及从事特许经营活动的基本情况；

（二）特许人的注册商标、企业标志、专利、专有技术和经营模式的基本情况；

（三）特许经营费用的种类、金额和支付方式（包括是否收取保证金以及保证金的返还条件和返还方式）；

（四）向被特许人提供产品、服务、设备的价格和条件；

（五）为被特许人持续提供经营指导、技术支持、业务培训等服务的具体内容、提供方式和实施计划；

（六）对被特许人的经营活动进行指导、监督的具体办法；

（七）特许经营网点投资预算；

（八）在中国境内现有的被特许人的数量、分布地域以及经营状况评估；

（九）最近 2 年的经会计师事务所审计的财务会计报告摘要和审计报告摘要；

（十）最近 5 年内与特许经营相关的诉讼和仲裁情况；

(十一) 特许人及其法定代表人是否有重大违法经营记录;

(十二) 国务院商务主管部门规定的其他信息。

第二十三条特许人向被特许人提供的信息应当真实、准确、完整,不得隐瞒有关信息,或者提供虚假信息。

特许人向被特许人提供的信息发生重大变更的,应当及时通知被特许人。

特许人隐瞒有关信息或者提供虚假信息的,被特许人可以解除特许经营合同。

#### 第四章 法律责任

第二十四条特许人不具备本条例第七条第二款规定的条件,从事特许经营活动的,由商务主管部门责令改正,没收违法所得,处10万元以上50万元以下的罚款,并予以公告。

企业以外的其他单位和个人作为特许人从事特许经营活动的,由商务主管部门责令停止非法经营活动,没收违法所得,并处10万元以上50万元以下的罚款。

第二十五条特许人未依照本条例第八条的规定向商务主管部门备案的,由商务主管部门责令限期备案,处1万元以上5万元以下的罚款;逾期仍不备案的,处5万元以上10万元以下的罚款,并予以公告。

第二十六条特许人违反本条例第十六条、第十九条规定的,由商务主管部门责令改正,可以处1万元以下的罚款;情节严重的,处1万元以上5万元以下的罚款,并予以公告。

第二十七条特许人违反本条例第十七条第二款规定的,由工商行政管理部门责令改正,处3万元以上10万元以下的罚款;情节严重

的，处 10 万元以上 30 万元以下的罚款，并予以公告；构成犯罪的，依法追究刑事责任。

特许人利用广告实施欺骗、误导行为的，依照广告法的有关规定予以处罚。

第二十八条特许人违反本条例第二十一条、第二十三条规定，被特许人向商务主管部门举报并经查实的，由商务主管部门责令改正，处 1 万元以上 5 万元以下的罚款；情节严重的，处 5 万元以上 10 万元以下的罚款，并予以公告。

第二十九条以特许经营名义骗取他人财物，构成犯罪的，依法追究刑事责任；尚不构成犯罪的，由公安机关依照《中华人民共和国治安管理处罚法》的规定予以处罚。

以特许经营名义从事传销行为的，依照《禁止传销条例》的有关规定予以处罚。

第三十条商务主管部门的工作人员滥用职权、玩忽职守、徇私舞弊，构成犯罪的，依法追究刑事责任；尚不构成犯罪的，依法给予处分。

## 第五章 附则

第三十一条特许经营活动中涉及商标许可、专利许可的，依照有关商标、专利的法律、行政法规的规定办理。

第三十二条有关协会组织在国务院商务主管部门指导下，依照本条例的规定制定特许经营活动规范，加强行业自律，为特许经营活动当事人提供相关服务。

第三十三条本条例施行前已经从事特许经营活动的特许人，应当自本条例施行之日起 1 年内，依照本条例的规定向商务主管部门备案；

逾期不备案的，依照本条例第二十五条的规定处罚。

前款规定的特许人，不适用本条例第七条第二款的规定。

第三十四条本条例自 2007 年 5 月 1 日起施行。

## 商业特许经营备案管理办法(商务部 2011)

中华人民共和国商务部令  
(2011 年第 5 号)

修订后的《商业特许经营备案管理办法》已经 2011 年 11 月 7 日商务部第 56 次部务会议审议通过, 现予发布, 自 2012 年 2 月 1 日起施行。《商业特许经营备案管理办法》(商务部 2007 年第 15 号令) 同时废止。

部长: 陈德铭  
2011 年 12 月 12 日

第一条为加强对商业特许经营活动的管理, 规范特许经营市场秩序, 根据《商业特许经营管理条例》(以下简称《条例》) 的有关规定, 制定本办法。

第二条在中华人民共和国境内(以下简称中国境内)从事商业特许经营活动, 适用本办法。

第三条商务部及省、自治区、直辖市人民政府商务主管部门是商业特许经营的备案机关。在省、自治区、直辖市范围内从事商业特许经营活动的, 向特许人所在地省、自治区、直辖市人民政府商务主管部门备案; 跨省、自治区、直辖市范围从事特许经营活动的, 向商务部备案。

商业特许经营实行全国联网备案。符合《条例》规定的特许人, 依据本办法规定通过商务部设立的商业特许经营信息管理系统进行备案。

第四条商务部可以根据有关规定, 将跨省、自治区、直辖市范围

从事商业特许经营的备案工作委托有关省、自治区、直辖市人民政府商务主管部门完成。受委托的省、自治区、直辖市人民政府商务主管部门应当自行完成备案工作，不得再委托其他任何组织和个人备案。

受委托的省、自治区、直辖市人民政府商务主管部门未依法行使备案职责的，商务部可以直接受理特许人的备案申请。

第五条任何单位或者个人对违反本办法规定的行为，有权向商务主管部门举报，商务主管部门应当依法处理。

第六条申请备案的特许人应当向备案机关提交以下材料：

- (一) 商业特许经营基本情况。
  - (二) 中国境内全部被特许人的店铺分布情况。
  - (三) 特许人的市场计划书。
  - (四) 企业法人营业执照或其他主体资格证明。
  - (五) 与特许经营活动相关的商标权、专利权及其他经营资源的注册证书。
  - (六) 符合《条例》第七条第二款规定的证明文件。
- 在 2007 年 5 月 1 日前已经从事特许经营活动的特许人在提交申请商业特许经营备案材料时不适用于上款的规定。
- (七) 与中国境内的被特许人订立的第一份特许经营合同。
  - (八) 特许经营合同样本。
  - (九) 特许经营操作手册的目录（须注明每一章节的页数和手册的总页数，对于在特许系统内部网络上提供此类手册的，须提供估计的打印页数）。
  - (十) 国家法律法规规定经批准方可开展特许经营的产品和服务，

须提交相关主管部门的批准文件。

外商投资企业应当提交《外商投资企业批准证书》，《外商投资企业批准证书》经营范围中应当包括“以特许经营方式从事商业活动”项目。

（十一）经法定代表人签字盖章的特许人承诺。

（十二）备案机关认为应当提交的其他资料。

以上文件在中华人民共和国境外形成的，需经所在国公证机关公证（附中文译本），并经中华人民共和国驻所在国使领馆认证，或者履行中华人民共和国与所在国订立的有关条约中规定的证明手续。在香港、澳门、台湾地区形成的，应当履行相关的证明手续。

第七条特许人应当在与中国境内的被特许人首次订立特许经营合同之日起 15 日内向备案机关申请备案。

第八条特许人的以下备案信息有变化的，应当自变化之日起 30 日内向备案机关申请变更：

（一）特许人的工商登记信息。

（二）经营资源信息。

（三）中国境内全部被特许人的店铺分布情况。

第九条特许人应当在每年 3 月 31 日前将其上一年度订立、撤销、终止、续签的特许经营合同情况向备案机关报告。

第十条特许人应认真填写所有备案事项的信息，并确保所填写内容真实、准确和完整。

第十一条备案机关应当自收到特许人提交的符合本办法第六条规定的文件、资料之日起 10 日内予以备案，并在商业特许经营信息管理系统予以公告。

特许人提交的文件、资料不完备的，备案机关可以要求其在 7 日内补充提交文件、资料。备案机关在特许人材料补充齐全之日起 10 日内予以备案。

第十二条已完成备案的特许人有下列行为之一的，备案机关可以撤销备案，并在商业特许经营信息管理系统予以公告：

（一）特许人注销工商登记，或因特许人违法经营，被主管登记机关吊销营业执照的。

（二）备案机关收到司法机关因为特许人违法经营而作出的关于撤销备案的司法建议书。

（三）特许人隐瞒有关信息或者提供虚假信息，造成重大影响的。

（四）特许人申请撤销备案并经备案机关同意的。

（五）其他需要撤销备案的情形。

第十三条各省、自治区、直辖市人民政府商务主管部门应当将备案及撤销备案的情况在 10 日内反馈商务部。

第十四条备案机关应当完整准确地记录和保存特许人的备案信息材料，依法为特许人保守商业秘密。

特许人所在地的（省、自治区、直辖市或设区的市级）人民政府商务主管部门可以向通过备案的特许人出具备案证明。

第十五条公众可通过商业特许经营信息管理系统查询以下信息：

（一）特许人的企业名称及特许经营业务使用的注册商标、企业标志、专利、专有技术等经营资源。

（二）特许人的备案时间。

（三）特许人的法定经营场所地址与联系方式、法定代表人姓名。



(四) 中国境内全部被特许人的店铺分布情况。

第十六条特许人未按照《条例》和本办法的规定办理备案的,由设区的市级以上商务主管部门责令限期备案,并处1万元以上5万元以下罚款;逾期仍不备案的,处5万元以上10万元以下罚款,并予以公告。

第十七条特许人违反本办法第十一条规定的,由设区的市级以上商务主管部门责令改正,可以处1万元以下的罚款;情节严重的,处1万元以上5万元以下的罚款,并予以公告。

第十八条国外特许人在中国境内从事特许经营活动,按照本办法执行。香港、澳门特别行政区及台湾地区特许人参照本办法执行。

第十九条相关协会组织应当依照本办法规定,加强行业自律,指导特许人依法备案。

第二十条本办法由商务部负责解释。

第二十一条本办法自2012年2月1日起施行。2007年5月1日施行的《商业特许经营备案管理办法》(商务部2007年第15号令)同时废止。

## 商业特许经营信息披露管理办法(商务部 2012)

中华人民共和国商务部令  
(2012 年第 2 号)

修订后的《商业特许经营信息披露管理办法》已经 2012 年 1 月 18 日商务部第 60 次部务会议审议通过，现予发布，自 2012 年 4 月 1 日起施行。《商业特许经营信息披露管理办法》(商务部令 2007 年第 16 号)同时废止。

部长：陈德铭  
2012 年 2 月 23 日

第一条为维护特许人与被特许人双方的合法权益，根据《商业特许经营管理条例》(以下简称《条例》)，制定本办法。

第二条在中华人民共和国境内开展商业特许经营活动适用本办法。

第三条本办法所称关联方，是指特许人的母公司或其自然人股东、特许人直接或间接拥有全部或多数股权的子公司、与特许人直接或间接地由同一所有人拥有全部或多数股权的公司。

第四条特许人应当按照《条例》的规定，在订立商业特许经营合同之日前至少 30 日，以书面形式向被特许人披露本办法第五条规定的信息，但特许人与被特许人以原特许经营合同相同条件续约的情形除外。

第五条特许人进行信息披露应当包括以下内容：

(一) 特许人及特许经营活动的基本情况。

1. 特许人名称、通讯地址、联系方式、法定代表人、总经理、注册资本额、经营范围以及现有直营店的数量、地址和联系电话。

2. 特许人从事商业特许经营活动的概况。

3. 特许人备案的基本情况。

4. 由特许人的关联方向被特许人提供产品和服务的，应当披露该关联方的基本情况。

5. 特许人或其关联方过去 2 年内破产或申请破产的情况。

## （二）特许人拥有经营资源的基本情况。

1. 注册商标、企业标志、专利、专有技术、经营模式及其他经营资源的文字说明。

2. 经营资源的所有者是特许人关联方的，应当披露该关联方的基本信息、授权内容，同时应当说明在与该关联方的授权合同中止或提前终止的情况下，如何处理该特许体系。

3. 特许人（或其关联方）的注册商标、企业标志、专利、专有技术等与特许经营相关的经营资源涉及诉讼或仲裁的情况。

## （三）特许经营费用的基本情况。

1. 特许人及代第三方收取费用的种类、金额、标准和支付方式，不能披露的，应当说明原因，收费标准不统一的，应当披露最高和最低标准，并说明原因。

2. 保证金的收取、返还条件、返还时间和返还方式。

3. 要求被特许人在订立特许经营合同前支付费用的，该部分费用的用途以及退还的条件、方式。

## （四）向被特许人提供产品、服务、设备的价格、条件等情况。

1. 被特许人是否必须从特许人（或其关联方）处购买产品、服务或设备及相关的价格、条件等。

2. 被特许人是否必须从特许人指定（或批准）的供货商处购买产品、服务或设备。

3. 被特许人是否可以选择其他供货商以及供货商应具备的条件。

（五）为被特许人持续提供服务的情况。

1. 业务培训的具体内容、提供方式和实施计划，包括培训地点、方式和期限等。

2. 技术支持的具体内容、提供方式和实施计划，包括经营资源的名称、类别及产品、设施设备的种类等。

（六）对被特许人的经营活动进行指导、监督的方式和内容。

1. 经营指导的具体内容、提供方式和实施计划，包括选址、装修装潢、店面管理、广告促销、产品配置等。

2. 监督的方式和内容，被特许人应履行的义务和不履行义务的责任。

3. 特许人和被特许人对消费者投诉和赔偿的责任划分。

（七）特许经营网点投资预算情况。

1. 投资预算可以包括下列费用：加盟费；培训费；房地产和装修费用；设备、办公用品、家具等购置费；初始库存；水、电、气费；为取得执照和其他政府批准所需的费用；启动周转资金。

2. 上述费用的资料来源和估算依据。

（八）中国境内被特许人的有关情况。

1. 现有和预计被特许人的数量、分布地域、授权范围、有无独家授权区域（如有，应说明预计的具体范围）的情况。

2. 现有被特许人的经营状况，包括被特许人实际的投资额、平

均销售量、成本、毛利、纯利等信息，同时应当说明上述信息的来源。

(九) 最近 2 年的经会计师事务所或审计事务所审计的特许人财务会计报告摘要和审计报告摘要。

(十) 特许人最近 5 年内与特许经营相关的诉讼和仲裁情况，包括案由、诉讼（仲裁）请求、管辖及结果。

(十一) 特许人及其法定代表人重大违法经营记录情况。

1. 被有关行政执法部门处以 30 万元以上罚款的。
2. 被追究刑事责任的。

(十二) 特许经营合同文本。

1. 特许经营合同样本。
2. 如果特许人要求被特许人与特许人（或其关联方）签订其他有关特许经营的合同，应当同时提供此类合同样本。

第六条特许人在推广、宣传活动中，不得有欺骗、误导的行为，发布的广告中不得含有宣传单个被特许人从事商业特许经营活动收益的内容。

第七条特许人向被特许人披露信息前，有权要求被特许人签署保密协议。

被特许人在订立合同过程中知悉的商业秘密，无论特许经营合同是否成立，不得泄露或者不正当使用。

特许经营合同终止后，被特许人因合同关系知悉特许人商业秘密的，即使未订立合同终止后的保密协议，也应当承担保密义务。

被特许人违反本条前两款规定，泄露或者不正当使用商业秘密给特许人或者其他人造成损失的，应当承担相应的损害赔偿责任。

第八条特许人在向被特许人进行信息披露后,被特许人应当就所获悉的信息内容向特许人出具回执说明(一式两份),由被特许人签字,一份由被特许人留存,另一份由特许人留存。

第九条特许人隐瞒影响特许经营合同履行致使不能实现合同目的的信息或者披露虚假信息的,被特许人可以解除特许经营合同。

第十条特许人违反本办法有关规定的,被特许人有权向商务主管部门举报,经查实的,分别依据《条例》第二十六条、第二十七条、第二十八条予以处罚。

第十一条本办法由中华人民共和国商务部负责解释。

第十二条本办法自2012年4月1日起施行。原《商业特许经营信息披露管理办法》(商务部令2007年第16号)同时废止。

## 关于商业特许经营管理信息系统改版试运行的通知（商务部 2017）

各省、自治区、直辖市、计划单列市及新疆生产建设兵团商务主管部门：

为进一步简化商业特许经营备案流程，提高备案效率，我司对“商业特许经营管理信息系统”（以下简称系统）进行了优化调整，并定于2017年2月15日至3月31日上线试运行。为实现新旧系统顺利切换，确保商业特许经营备案管理工作的正常开展，现将有关事项通知如下：

### 一、改版原则及内容

（一）系统改版原则。按照国务院关于简政放权、放管结合、优化服务的工作要求，以“简化备案审核，强化信息披露”为原则，对商业特许经营备案流程、系统相关内容进行了优化和调整，旨在简化企业申请备案程序，强化企业自我审核、自我承诺，提高商务主管部门备案材料审核效率，促进商业特许经营健康、快速、有序发展。

（二）备案流程优化。一是备案流程调整为“企业网上注册-填报电子版信息-备案机关线上审核-企业网上打印纸质版材料并寄送备案机关存档”。二是在企业注册成功后，登录号及初始登录密码改为由系统自动发送至企业联系邮箱，不再需要备案机关人工发放。三是在企业提交的电子版材料经审核通过后，由企业通过系统内置功能打印带有备案专用标识的纸质版材料，并寄送至备案机关存档，不再需要提交材料原件。

（三）系统内容调整。一是针对各项材料要求，增加了对应的文字备注提示、详细解释链接等内容。二是针对各个审核环节，增加了对应的审核要点说明、违规风险告知等内容。三是根据企业所选择的

注册所在地，增加了对应的所在地备案机关联系方式、纸质版材料寄送地址等内容。

## 二、试运行期间工作要求

（一）高度重视。各省、自治区、直辖市、计划单列市及新疆生产建设兵团商务主管部门（以下简称各省级商务主管部门）应高度重视，认真学习并掌握新系统操作要领，避免人为失误影响正常工作。即日起，各省级商务主管部门可登陆现有系统下载《商业特许经营管理系统管理端使用手册》、《商业特许经营管理系统企业端用手册》进行学习。

（二）做好衔接。试运行期间，新系统的接入网址、用户名、密码与现有系统相同。各省级商务主管部门要加强宣传，指导相关企业了解并熟悉新系统及新流程，保证备案工作的正常开展。对于 2017 年 2 月 15 日前已提交备案申请并已将纸质版备案材料提交至商务主管部门的企业，仍按照原备案流程进行审核；对于 2017 年 2 月 15 日及以后提交备案申请的企业，应按照改版后的备案流程进行审核。详细说明请参见《商业特许经营管理系统管理端使用手册》、《商业特许经营管理系统企业端用手册》。

（三）加强沟通。各省级商务主管部门应于试运行期间登录新系统，并进入相应模块及时修改、更新备案咨询电话、材料邮寄地址等联系方式。新系统由商务部流通业发展司主管、中国国际电子商务中心内贸信息中心提供相关技术支持服务。各省级商务主管部门在新系统使用过程中如遇到任何技术问题请及时反映，并请提出意见和建议。

联系人：流通业发展司 王义涵

电话：010-85093747

内贸信息中心 马越



电话：010-51662601（分机号 670）

商务部流通业发展司

2017 年 2 月 7 日

## 第三部分 商业特许经营的商标保护

### 商标法(全国人大 2019)

(1982 年 8 月 23 日第五届全国人民代表大会常务委员会第二十四次会议通过根据 1993 年 2 月 22 日第七届全国人民代表大会常务委员会第三十次会议《关于修改〈中华人民共和国商标法〉的决定》第一次修正根据 2001 年 10 月 27 日第九届全国人民代表大会常务委员会第二十四次会议《关于修改〈中华人民共和国商标法〉的决定》第二次修正根据 2013 年 8 月 30 日第十二届全国人民代表大会常务委员会第四次会议《关于修改〈中华人民共和国商标法〉的决定》第三次修正根据 2019 年 4 月 23 日第十三届全国人民代表大会常务委员会第十次会议《关于修改〈中华人民共和国建筑法〉等八部法律的决定》第四次修正)

#### 第一章 总则

第一条 为了加强商标管理,保护商标专用权,促使生产、经营者保证商品和服务质量,维护商标信誉,以保障消费者和生产、经营者的利益,促进社会主义市场经济的发展,特制定本法。

第二条 国务院工商行政管理部门商标局主管全国商标注册和管理的工作。

国务院工商行政管理部门设立商标评审委员会,负责处理商标争议事宜。

第三条 经商标局核准注册的商标为注册商标,包括商品商标、服务商标和集体商标、证明商标;商标注册人享有商标专用权,受法律保护。

本法所称集体商标，是指以团体、协会或者其他组织名义注册，供该组织成员在商事活动中使用，以表明使用者在该组织中的成员资格的标志。

本法所称证明商标，是指由对某种商品或者服务具有监督能力的组织所控制，而由该组织以外的单位或者个人使用于其商品或者服务，用以证明该商品或者服务的原产地、原料、制造方法、质量或者其他特定品质的标志。

集体商标、证明商标注册和管理的特殊事项，由国务院工商行政管理部门规定。

第四条自然人、法人或者其他组织在生产经营活动中，对其商品或者服务需要取得商标专用权的，应当向商标局申请商标注册。不以使用为目的的恶意商标注册申请，应当予以驳回。

本法有关商品商标的规定，适用于服务商标。

第五条两个以上的自然人、法人或者其他组织可以共同向商标局申请注册同一商标，共同享有和行使该商标专用权。

第六条法律、行政法规规定必须使用注册商标的商品，必须申请商标注册，未经核准注册的，不得在市场销售。

第七条申请注册和使用商标，应当遵循诚实信用原则。

商标使用人应当对其使用商标的商品质量负责。各级工商行政管理部门应当通过商标管理，制止欺骗消费者的行为。

第八条任何能够将自然人、法人或者其他组织的商品与他人的商品区别开的标志，包括文字、图形、字母、数字、三维标志、颜色组合和声音等，以及上述要素的组合，均可以作为商标申请注册。

第九条申请注册的商标，应当有显著特征，便于识别，并不得与

他人在先取得的合法权利相冲突。

商标注册人有权标明“注册商标”或者注册标记。

第十条下列标志不得作为商标使用：

（一）同中华人民共和国的国家名称、国旗、国徽、国歌、军旗、军徽、军歌、勋章等相同或者近似的，以及同中央国家机关的名称、标志、所在地特定地点的名称或者标志性建筑物的名称、图形相同的；

（二）同外国的国家名称、国旗、国徽、军旗等相同或者近似的，但经该国政府同意的除外；

（三）同政府间国际组织的名称、旗帜、徽记等相同或者近似的，但经该组织同意或者不易误导公众的除外；

（四）与表明实施控制、予以保证的官方标志、检验印记相同或者近似的，但经授权的除外；

（五）同“红十字”、“红新月”的名称、标志相同或者近似的；

（六）带有民族歧视性的；

（七）带有欺骗性，容易使公众对商品的质量等特点或者产地产生误认的；

（八）有害于社会主义道德风尚或者有其他不良影响的。

县级以上行政区划的地名或者公众知晓的外国地名，不得作为商标。但是，地名具有其他含义或者作为集体商标、证明商标组成部分的除外；已经注册的使用地名的商标继续有效。

第十一条下列标志不得作为商标注册：

（一）仅有本商品的通用名称、图形、型号的；

（二）仅直接表示商品的质量、主要原料、功能、用途、重量、

数量及其他特点的；

（三）其他缺乏显著特征的。

前款所列标志经过使用取得显著特征，并便于识别的，可以作为商标注册。

第十二条以三维标志申请注册商标的，仅由商品自身的性质产生的形状、为获得技术效果而需有的商品形状或者使商品具有实质性价值的形状，不得注册。

第十三条为相关公众所熟知的商标，持有人认为其权利受到侵害时，可以依照本法规定请求驰名商标保护。

就相同或者类似商品申请注册的商标是复制、摹仿或者翻译他人未在中国注册的驰名商标，容易导致混淆的，不予注册并禁止使用。

就不相同或者不相类似商品申请注册的商标是复制、摹仿或者翻译他人已经在中国注册的驰名商标，误导公众，致使该驰名商标注册人的利益可能受到损害的，不予注册并禁止使用。

第十四条驰名商标应当根据当事人的请求，作为处理涉及商标案件需要认定的事实进行认定。认定驰名商标应当考虑下列因素：

- （一）相关公众对该商标的知晓程度；
- （二）该商标使用的持续时间；
- （三）该商标的任何宣传工作的持续时间、程度和地理范围；
- （四）该商标作为驰名商标受保护的记录；
- （五）该商标驰名的其他因素。

在商标注册审查、工商行政管理部门查处商标违法案件过程中，当事人依照本法第十三条规定主张权利的，商标局根据审查、处理案

件的需要，可以对商标驰名情况作出认定。

在商标争议处理过程中，当事人依照本法第十三条规定主张权利的，商标评审委员会根据处理案件的需要，可以对商标驰名情况作出认定。

在商标民事、行政案件审理过程中，当事人依照本法第十三条规定主张权利的，最高人民法院指定的人民法院根据审理案件的需要，可以对商标驰名情况作出认定。

生产、经营者不得将“驰名商标”字样用于商品、商品包装或者容器上，或者用于广告宣传、展览以及其他商业活动中。

第十五条未经授权，代理人或者代表人以自己的名义将被代理人或者被代表人的商标进行注册，被代理人或者被代表人提出异议的，不予注册并禁止使用。

就同一种商品或者类似商品申请注册的商标与他人在先使用的未注册商标相同或者近似，申请人与该他人具有前款规定以外的合同、业务往来关系或者其他关系而明知该他人商标存在，该他人提出异议的，不予注册。

第十六条商标中有商品的地理标志，而该商品并非来源于该标志所标示的地区，误导公众的，不予注册并禁止使用；但是，已经善意取得注册的继续有效。

前款所称地理标志，是指标示某商品来源于某地区，该商品的特定质量、信誉或者其他特征，主要由该地区的自然因素或者人文因素所决定的标志。

第十七条外国人或者外国企业在中国申请商标注册的，应当按其所属国和中华人民共和国签订的协议或者共同参加的国际条约办理，或者按对等原则办理。

第十八条申请商标注册或者办理其他商标事宜，可以自行办理，也可以委托依法设立的商标代理机构办理。

外国人或者外国企业在中国申请商标注册和办理其他商标事宜的，应当委托依法设立的商标代理机构办理。

第十九条商标代理机构应当遵循诚实信用原则，遵守法律、行政法规，按照被代理人的委托办理商标注册申请或者其他商标事宜；对在代理过程中知悉的被代理人的商业秘密，负有保密义务。

委托人申请注册的商标可能存在本法规定不得注册情形的，商标代理机构应当明确告知委托人。

商标代理机构知道或者应当知道委托人申请注册的商标属于本法第四条、第十五条和第三十二条规定情形的，不得接受其委托。

商标代理机构除对其代理服务申请商标注册外，不得申请注册其他商标。

第二十条商标代理行业组织应当按照章程规定，严格执行吸纳会员的条件，对违反行业自律规范的会员实行惩戒。商标代理行业组织对其吸纳的会员和对会员的惩戒情况，应当及时向社会公布。

第二十一条商标国际注册遵循中华人民共和国缔结或者参加的有关国际条约确立的制度，具体办法由国务院规定。

## 第二章 商标注册的申请

第二十二条商标注册申请人应当按规定的商品分类表填报使用商标的商品类别和商品名称，提出注册申请。

商标注册申请人可以通过一份申请就多个类别的商品申请注册同一商标。

商标注册申请等有关文件,可以以书面方式或者数据电文方式提出。

第二十三条注册商标需要在核定使用范围之外的商品上取得商标专用权的,应当另行提出注册申请。

第二十四条注册商标需要改变其标志的,应当重新提出注册申请。

第二十五条商标注册申请人自其商标在外国第一次提出商标注册申请之日起六个月内,又在中国就相同商品以同一商标提出商标注册申请的,依照该外国同中国签订的协议或者共同参加的国际条约,或者按照相互承认优先权的原则,可以享有优先权。

依照前款要求优先权的,应当在提出商标注册申请的时候提出书面声明,并且在三个月内提交第一次提出的商标注册申请文件的副本;未提出书面声明或者逾期末提交商标注册申请文件副本的,视为未要求优先权。

第二十六条商标在中国政府主办的或者承认的国际展览会展出的商品上首次使用的,自该商品展出之日起六个月内,该商标的注册申请人可以享有优先权。

依照前款要求优先权的,应当在提出商标注册申请的时候提出书面声明,并且在三个月内提交展出其商品的展览会名称、在展出商品上使用该商标的证据、展出日期等证明文件;未提出书面声明或者逾期末提交证明文件的,视为未要求优先权。

第二十七条为申请商标注册所申报的事项和所提供的材料应当真实、准确、完整。

### 第三章 商标注册的审查和核准

第二十八条对申请注册的商标,商标局应当自收到商标注册申请



文件之日起九个月内审查完毕，符合本法有关规定的，予以初步审定公告。

第二十九条在审查过程中，商标局认为商标注册申请内容需要说明或者修正的，可以要求申请人做出说明或者修正。申请人未做出说明或者修正的，不影响商标局做出审查决定。

第三十条申请注册的商标，凡不符合本法有关规定或者同他人在同一种商品或者类似商品上已经注册的或者初步审定的商标相同或者近似的，由商标局驳回申请，不予公告。

第三十一条两个或者两个以上的商标注册申请人，在同一种商品或者类似商品上，以相同或者近似的商标申请注册的，初步审定并公告申请在先的商标；同一天申请的，初步审定并公告使用在先的商标，驳回其他人的申请，不予公告。

第三十二条申请商标注册不得损害他人现有的在先权利，也不得以不正当手段抢先注册他人已经使用并有一定影响的商标。

第三十三条对初步审定公告的商标，自公告之日起三个月内，在先权利人、利害关系人认为违反本法第十三条第二款和第三款、第十五条、第十六条第一款、第三十条、第三十一条、第三十二条规定的，或者任何人认为违反本法第四条、第十条、第十一条、第十二条、第十九条第四款规定的，可以向商标局提出异议。公告期满无异议的，予以核准注册，发给商标注册证，并予公告。

第三十四条对驳回申请、不予公告的商标，商标局应当书面通知商标注册申请人。商标注册申请人不服的，可以自收到通知之日起十五日内向商标评审委员会申请复审。商标评审委员会应当自收到申请之日起九个月内做出决定，并书面通知申请人。有特殊情况需要延长的，经国务院工商行政管理部门批准，可以延长三个月。当事人对商标评审委员会的决定不服的，可以自收到通知之日起三十日内向人民

法院起诉。

第三十五条对初步审定公告的商标提出异议的，商标局应当听取异议人和被异议人陈述事实和理由，经调查核实后，自公告期满之日起十二个月内做出是否准予注册的决定，并书面通知异议人和被异议人。有特殊情况需要延长的，经国务院工商行政管理部门批准，可以延长六个月。

商标局做出准予注册决定的，发给商标注册证，并予公告。异议人不服的，可以依照本法第四十四条、第四十五条的规定向商标评审委员会请求宣告该注册商标无效。

商标局做出不予注册决定，被异议人不服的，可以自收到通知之日起十五日内向商标评审委员会申请复审。商标评审委员会应当自收到申请之日起十二个月内做出复审决定，并书面通知异议人和被异议人。有特殊情况需要延长的，经国务院工商行政管理部门批准，可以延长六个月。被异议人对商标评审委员会的决定不服的，可以自收到通知之日起三十日内向人民法院起诉。人民法院应当通知异议人作为第三人参加诉讼。

商标评审委员会在依照前款规定进行复审的过程中，所涉及的在先权利的确定必须以人民法院正在审理或者行政机关正在处理的另一案件的结果为依据的，可以中止审查。中止原因消除后，应当恢复审查程序。

第三十六条法定期限届满，当事人对商标局做出的驳回申请决定、不予注册决定不申请复审或者对商标评审委员会做出的复审决定不向人民法院起诉的，驳回申请决定、不予注册决定或者复审决定生效。

经审查异议不成立而准予注册的商标，商标注册申请人取得商标专用权的时间自初步审定公告三个月期满之日起计算。自该商标公告期满之日起至准予注册决定做出前，对他人在同一种或者类似商品上

使用与该商标相同或者近似的标志的行为不具有追溯力；但是，因该使用人的恶意给商标注册人造成的损失，应当给予赔偿。

第三十七条对商标注册申请和商标复审申请应当及时进行审查。

第三十八条商标注册申请人或者注册人发现商标申请文件或者注册文件有明显错误的，可以申请更正。商标局依法在其职权范围内作出更正，并通知当事人。

前款所称更正错误不涉及商标申请文件或者注册文件的实质性内容。

#### 第四章 注册商标的续展、变更、转让和使用许可

第三十九条注册商标的有效期为十年，自核准注册之日起计算。

第四十条注册商标有效期满，需要继续使用的，商标注册人应当在期满前十二个月内按照规定办理续展手续；在此期间未能办理的，可以给予六个月的宽展期。每次续展注册的有效期为十年，自该商标上一届有效期满次日起计算。期满未办理续展手续的，注销其注册商标。

商标局应当对续展注册的商标予以公告。

第四十一条注册商标需要变更注册人的名义、地址或者其他注册事项的，应当提出变更申请。

第四十二条转让注册商标的，转让人和受让人应当签订转让协议，并共同向商标局提出申请。受让人应当保证使用该注册商标的商品质量。

转让注册商标的，商标注册人对其在同一种商品上注册的近似的商标，或者在类似商品上注册的相同或者近似的商标，应当一并转让。

对容易导致混淆或者有其他不良影响的转让，商标局不予核准，书面通知申请人并说明理由。

转让注册商标经核准后，予以公告。受让人自公告之日起享有商标专用权。

第四十三条商标注册人可以通过签订商标使用许可合同，许可他人使用其注册商标。许可人应当监督被许可人使用其注册商标的商品质量。被许可人应当保证使用该注册商标的商品质量。

经许可使用他人注册商标的，必须在使用该注册商标的商品上标明被许可人的名称和商品产地。

许可他人使用其注册商标的，许可人应当将其商标使用许可报商标局备案，由商标局公告。商标使用许可未经备案不得对抗善意第三人。

## 第五章 注册商标的无效宣告

第四十四条已经注册的商标，违反本法第四条、第十条、第十一条、第十二条、第十九条第四款规定的，或者是以欺骗手段或者其他不正当手段取得注册的，由商标局宣告该注册商标无效；其他单位或者个人可以请求商标评审委员会宣告该注册商标无效。

商标局做出宣告注册商标无效的决定，应当书面通知当事人。当事人对商标局的决定不服的，可以自收到通知之日起十五日内向商标评审委员会申请复审。商标评审委员会应当自收到申请之日起九个月内做出决定，并书面通知当事人。有特殊情况需要延长的，经国务院工商行政管理部门批准，可以延长三个月。当事人对商标评审委员会的决定不服的，可以自收到通知之日起三十日内向人民法院起诉。

其他单位或者个人请求商标评审委员会宣告注册商标无效的，商

标评审委员会收到申请后，应当书面通知有关当事人，并限期提出答辩。商标评审委员会应当自收到申请之日起九个月内做出维持注册商标或者宣告注册商标无效的裁定，并书面通知当事人。有特殊情况需要延长的，经国务院工商行政管理部门批准，可以延长三个月。当事人对商标评审委员会的裁定不服的，可以自收到通知之日起三十日内向人民法院起诉。人民法院应当通知商标裁定程序的对方当事人作为第三人参加诉讼。

第四十五条已经注册的商标，违反本法第十三条第二款和第三款、第十五条、第十六条第一款、第三十条、第三十一条、第三十二条规定的，自商标注册之日起五年内，在先权利人或者利害关系人可以请求商标评审委员会宣告该注册商标无效。对恶意注册的，驰名商标所有人不受五年的时间限制。

商标评审委员会收到宣告注册商标无效的申请后，应当书面通知有关当事人，并限期提出答辩。商标评审委员会应当自收到申请之日起十二个月内做出维持注册商标或者宣告注册商标无效的裁定，并书面通知当事人。有特殊情况需要延长的，经国务院工商行政管理部门批准，可以延长六个月。当事人对商标评审委员会的裁定不服的，可以自收到通知之日起三十日内向人民法院起诉。人民法院应当通知商标裁定程序的对方当事人作为第三人参加诉讼。

商标评审委员会在依照前款规定对无效宣告请求进行审查的过程中，所涉及的在先权利的确定必须以人民法院正在审理或者行政机关正在处理的另一案件的结果为依据的，可以中止审查。中止原因消除后，应当恢复审查程序。

第四十六条法定期限届满，当事人对商标局宣告注册商标无效的决定不申请复审或者对商标评审委员会的复审决定、维持注册商标或者宣告注册商标无效的裁定不向人民法院起诉的，商标局的决定或者

商标评审委员会的复审决定、裁定生效。

第四十七条依照本法第四十四条、第四十五条的规定宣告无效的注册商标,由商标局予以公告,该注册商标专用权视为自始即不存在。

宣告注册商标无效的决定或者裁定,对宣告无效前人民法院做出并已执行的商标侵权案件的判决、裁定、调解书和工商行政管理部门做出并已执行的商标侵权案件的处理决定以及已经履行的商标转让或者使用许可合同不具有追溯力。但是,因商标注册人的恶意给他人造成的损失,应当给予赔偿。

依照前款规定不返还商标侵权赔偿金、商标转让费、商标使用费,明显违反公平原则的,应当全部或者部分返还。

## 第六章 商标使用的管理

第四十八条本法所称商标的使用,是指将商标用于商品、商品包装或者容器以及商品交易文书上,或者将商标用于广告宣传、展览以及其他商业活动中,用于识别商品来源的行为。

第四十九条商标注册人在使用注册商标的过程中,自行改变注册商标、注册人名义、地址或者其他注册事项的,由地方工商行政管理部门责令限期改正;期满不改正的,由商标局撤销其注册商标。

注册商标成为其核定使用的商品的通用名称或者没有正当理由连续三年不使用的,任何单位或者个人可以向商标局申请撤销该注册商标。商标局应当自收到申请之日起九个月内做出决定。有特殊情况需要延长的,经国务院工商行政管理部门批准,可以延长三个月。

第五十条注册商标被撤销、被宣告无效或者期满不再续展的,自撤销、宣告无效或者注销之日起一年内,商标局对与该商标相同或者近似的商标注册申请,不予核准。



第五十一条违反本法第六条规定的,由地方工商行政管理部门责令限期申请注册,违法经营额五万元以上的,可以处违法经营额百分之二十以下的罚款,没有违法经营额或者违法经营额不足五万元的,可以处一万元以下的罚款。

第五十二条将未注册商标冒充注册商标使用的,或者使用未注册商标违反本法第十条规定的,由地方工商行政管理部门予以制止,限期改正,并可以予以通报,违法经营额五万元以上的,可以处违法经营额百分之二十以下的罚款,没有违法经营额或者违法经营额不足五万元的,可以处一万元以下的罚款。

第五十三条违反本法第十四条第五款规定的,由地方工商行政管理部门责令改正,处十万元罚款。

第五十四条对商标局撤销或者不予撤销注册商标的决定,当事人不服的,可以自收到通知之日起十五日内向商标评审委员会申请复审。商标评审委员会应当自收到申请之日起九个月内做出决定,并书面通知当事人。有特殊情况需要延长的,经国务院工商行政管理部门批准,可以延长三个月。当事人对商标评审委员会的决定不服的,可以自收到通知之日起三十日内向人民法院起诉。

第五十五条法定期限届满,当事人对商标局做出的撤销注册商标的决定不申请复审或者对商标评审委员会做出的复审决定不向人民法院起诉的,撤销注册商标的决定、复审决定生效。

被撤销的注册商标,由商标局予以公告,该注册商标专用权自公告之日起终止。

## 第七章 注册商标专用权的保护

第五十六条注册商标的专用权,以核准注册的商标和核定使用的商品为限。

第五十七条有下列行为之一的，均属侵犯注册商标专用权：

（一）未经商标注册人的许可，在同一种商品上使用与其注册商标相同的商标的；

（二）未经商标注册人的许可，在同一种商品上使用与其注册商标近似的商标，或者在类似商品上使用与其注册商标相同或者近似的商标，容易导致混淆的；

（三）销售侵犯注册商标专用权的商品的；

（四）伪造、擅自制造他人注册商标标识或者销售伪造、擅自制造的注册商标标识的；

（五）未经商标注册人同意，更换其注册商标并将该更换商标的商品又投入市场的；

（六）故意为侵犯他人商标专用权行为提供便利条件，帮助他人实施侵犯商标专用权行为的；

（七）给他人的注册商标专用权造成其他损害的。

第五十八条将他人注册商标、未注册的驰名商标作为企业名称中的字号使用，误导公众，构成不正当竞争行为的，依照《中华人民共和国反不正当竞争法》处理。

第五十九条注册商标中含有的本商品的通用名称、图形、型号，或者直接表示商品的质量、主要原料、功能、用途、重量、数量及其他特点，或者含有的地名，注册商标专用权人无权禁止他人正当使用。

三维标志注册商标中含有的商品自身的性质产生的形状、为获得技术效果而需有的商品形状或者使商品具有实质性价值的形状，注册商标专用权人无权禁止他人正当使用。

商标注册人申请商标注册前，他人已经在同一种商品或者类似商



品上先于商标注册人使用与注册商标相同或者近似并有一定影响的商标的，注册商标专用权人无权禁止该使用人在原使用范围内继续使用该商标，但可以要求其附加适当区别标识。

第六十条有本法第五十七条所列侵犯注册商标专用权行为之一，引起纠纷的，由当事人协商解决；不愿协商或者协商不成的，商标注册人或者利害关系人可以向人民法院起诉，也可以请求工商行政管理部门处理。

工商行政管理部门处理时，认定侵权行为成立的，责令立即停止侵权行为，没收、销毁侵权商品和主要用于制造侵权商品、伪造注册商标标识的工具，违法经营额五万元以上的，可以处违法经营额五倍以下的罚款，没有违法经营额或者违法经营额不足五万元的，可以处二十五万元以下的罚款。对五年内实施两次以上商标侵权行为或者有其他严重情节的，应当从重处罚。销售不知道是侵犯注册商标专用权的商品，能证明该商品是自己合法取得并说明提供者的，由工商行政管理部门责令停止销售。

对侵犯商标专用权的赔偿数额的争议，当事人可以请求进行处理的工商行政管理部门调解，也可以依照《中华人民共和国民事诉讼法》向人民法院起诉。经工商行政管理部门调解，当事人未达成协议或者调解书生效后不履行的，当事人可以依照《中华人民共和国民事诉讼法》向人民法院起诉。

第六十一条对侵犯注册商标专用权的行为，工商行政管理部门有权依法查处；涉嫌犯罪的，应当及时移送司法机关依法处理。

第六十二条县级以上工商行政管理部门根据已经取得的违法嫌疑证据或者举报，对涉嫌侵犯他人注册商标专用权的行为进行查处时，可以行使下列职权：

（一）询问有关当事人，调查与侵犯他人注册商标专用权有关的

情况;

(二) 查阅、复制当事人与侵权活动有关的合同、发票、账簿以及其他有关资料;

(三) 对当事人涉嫌从事侵犯他人注册商标专用权活动的场所实施现场检查;

(四) 检查与侵权活动有关的物品;对有证据证明是侵犯他人注册商标专用权的物品,可以查封或者扣押。

工商行政管理部门依法行使前款规定的职权时,当事人应当予以协助、配合,不得拒绝、阻挠。

在查处商标侵权案件过程中,对商标权属存在争议或者权利人同时向人民法院提起商标侵权诉讼的,工商行政管理部门可以中止案件的查处。中止原因消除后,应当恢复或者终结案件查处程序。

第六十三条侵犯商标专用权的赔偿数额,按照权利人因被侵权所受到的实际损失确定;实际损失难以确定的,可以按照侵权人因侵权所获得的利益确定;权利人的损失或者侵权人获得的利益难以确定的,参照该商标许可使用费的倍数合理确定。对恶意侵犯商标专用权,情节严重的,可以在按照上述方法确定数额的一倍以上五倍以下确定赔偿数额。赔偿数额应当包括权利人为制止侵权行为所支付的合理开支。

人民法院为确定赔偿数额,在权利人已经尽力举证,而与侵权行为相关的账簿、资料主要由侵权人掌握的情况下,可以责令侵权人提供与侵权行为相关的账簿、资料;侵权人不提供或者提供虚假的账簿、资料的,人民法院可以参考权利人的主张和提供的证据判定赔偿数额。

权利人因被侵权所受到的实际损失、侵权人因侵权所获得的利益、注册商标许可使用费难以确定的,由人民法院根据侵权行为的情节判决给予五百万元以下的赔偿。

人民法院审理商标纠纷案件，应权利人请求，对属于假冒注册商标的商品，除特殊情况外，责令销毁；对主要用于制造假冒注册商标的商品的材料、工具，责令销毁，且不予补偿；或者在特殊情况下，责令禁止前述材料、工具进入商业渠道，且不予补偿。

假冒注册商标的商品不得在仅去除假冒注册商标后进入商业渠道。

第六十四条注册商标专用权人请求赔偿，被控侵权人以注册商标专用权人未使用注册商标提出抗辩的，人民法院可以要求注册商标专用权人提供此前三年内实际使用该注册商标的证据。注册商标专用权人不能证明此前三年内实际使用过该注册商标，也不能证明因侵权行为受到其他损失的，被控侵权人不承担赔偿责任。

销售不知道是侵犯注册商标专用权的商品，能证明该商品是自己合法取得并说明提供者的，不承担赔偿责任。

第六十五条商标注册人或者利害关系人有证据证明他人正在实施或者即将实施侵犯其注册商标专用权的行为，如不及时制止将会使其合法权益受到难以弥补的损害的，可以依法在起诉前向人民法院申请采取责令停止有关行为和财产保全的措施。

第六十六条为制止侵权行为，在证据可能灭失或者以后难以取得的情况下，商标注册人或者利害关系人可以依法在起诉前向人民法院申请保全证据。

第六十七条未经商标注册人许可，在同一种商品上使用与其注册商标相同的商标，构成犯罪的，除赔偿被侵权人的损失外，依法追究刑事责任。

伪造、擅自制造他人注册商标标识或者销售伪造、擅自制造的注册商标标识，构成犯罪的，除赔偿被侵权人的损失外，依法追究刑事

责任。

销售明知是假冒注册商标的商品，构成犯罪的，除赔偿被侵权人的损失外，依法追究刑事责任。

第六十八条商标代理机构有下列行为之一的，由工商行政管理部门责令限期改正，给予警告，处一万元以上十万元以下的罚款；对直接负责的主管人员和其他直接责任人员给予警告，处五千元以上五万元以下的罚款；构成犯罪的，依法追究刑事责任：

（一）办理商标事宜过程中，伪造、变造或者使用伪造、变造的法律文件、印章、签名的；

（二）以诋毁其他商标代理机构等手段招徕商标代理业务或者以其他不正当手段扰乱商标代理市场秩序的；

（三）违反本法第四条、第十九条第三款和第四款规定的。

商标代理机构有前款规定行为的，由工商行政管理部门记入信用档案；情节严重的，商标局、商标评审委员会并可以决定停止受理其办理商标代理业务，予以公告。

商标代理机构违反诚实信用原则，侵害委托人合法利益的，应当依法承担民事责任，并由商标代理行业组织按照章程规定予以惩戒。

对恶意申请商标注册的，根据情节给予警告、罚款等行政处罚；对恶意提起商标诉讼的，由人民法院依法给予处罚。

第六十九条从事商标注册、管理和复审工作的国家机关工作人员必须秉公执法，廉洁自律，忠于职守，文明服务。

商标局、商标评审委员会以及从事商标注册、管理和复审工作的国家机关工作人员不得从事商标代理业务和商品生产经营活动。

第七十条工商行政管理部门应当建立健全内部监督制度，对负责

商标注册、管理和复审工作的国家机关工作人员执行法律、行政法规和遵守纪律的情况，进行监督检查。

第七十一条从事商标注册、管理和复审工作的国家机关工作人员玩忽职守、滥用职权、徇私舞弊，违法办理商标注册、管理和复审事项，收受当事人财物，牟取不正当利益，构成犯罪的，依法追究刑事责任；尚不构成犯罪的，依法给予处分。

## 第八章 附则

第七十二条申请商标注册和办理其他商标事宜的，应当缴纳费用，具体收费标准另定。

第七十三条本法自 1983 年 3 月 1 日起施行。1963 年 4 月 10 日国务院公布的《商标管理条例》同时废止；其他有关商标管理的规定，凡与本法抵触的，同时失效。

本法施行前已经注册的商标继续有效。

## 商标法实施条例(国务院 2014)

中华人民共和国国务院令  
(第 651 号)

现公布修订后的《中华人民共和国商标法实施条例》，自 2014 年 5 月 1 日起施行。

总理李克强  
2014 年 4 月 29 日

### 第一章 总则

第一条根据《中华人民共和国商标法》(以下简称商标法)，制定本条例。

第二条本条例有关商品商标的规定，适用于服务商标。

第三条商标持有人依照商标法第十三条规定请求驰名商标保护的，应当提交其商标构成驰名商标的证据材料。商标局、商标评审委员会应当依照商标法第十四条的规定，根据审查、处理案件的需要以及当事人提交的证据材料，对其商标驰名情况作出认定。

第四条商标法第十六条规定的地理标志，可以依照商标法和本条例的规定，作为证明商标或者集体商标申请注册。

以地理标志作为证明商标注册的，其商品符合使用该地理标志条件的自然人、法人或者其他组织可以要求使用该证明商标，控制该证明商标的组织应当允许。以地理标志作为集体商标注册的，其商品符合使用该地理标志条件的自然人、法人或者其他组织，可以要求参加以该地理标志作为集体商标注册的团体、协会或者其他组织，该团体、协会或者其他组织应当依据其章程接纳为会员；不要求参加以该地理

标志作为集体商标注册的团体、协会或者其他组织的，也可以正当使用该地理标志，该团体、协会或者其他组织无权禁止。

第五条当事人委托商标代理机构申请商标注册或者办理其他商标事宜，应当提交代理委托书。代理委托书应当载明代理内容及权限；外国人或者外国企业的代理委托书还应当载明委托人的国籍。

外国人或者外国企业的代理委托书及与其有关的证明文件的公证、认证手续，按照对等原则办理。

申请商标注册或者转让商标，商标注册申请人或者商标转让受让人为外国人或者外国企业的，应当在申请书中指定中国境内接收人负责接收商标局、商标评审委员会后继商标业务的法律文件。商标局、商标评审委员会后继商标业务的法律文件向中国境内接收人送达。

商标法第十八条所称外国人或者外国企业，是指在中国没有经常居所或者营业所的外国人或者外国企业。

第六条申请商标注册或者办理其他商标事宜，应当使用中文。

依照商标法和本条例规定提交的各种证件、证明文件和证据材料是外文的，应当附送中文译文；未附送的，视为未提交该证件、证明文件或者证据材料。

第七条商标局、商标评审委员会工作人员有下列情形之一的，应当回避，当事人或者利害关系人可以要求其回避：

- （一）是当事人或者当事人、代理人的近亲属的；
- （二）与当事人、代理人有其他关系，可能影响公正的；
- （三）与申请商标注册或者办理其他商标事宜有利害关系的。

第八条以商标法第二十二条规定的数据电文方式提交商标注册申请等有关文件，应当按照商标局或者商标评审委员会的规定通过互



联网提交。

第九条除本条例第十八条规定的情形外，当事人向商标局或者商标评审委员会提交文件或者材料的日期，直接递交的，以递交日为准；邮寄的，以寄出的邮戳日为准；邮戳日不清晰或者没有邮戳的，以商标局或者商标评审委员会实际收到日为准，但是当事人能够提出实际邮戳日证据的除外。通过邮政企业以外的快递企业递交的，以快递企业收寄日为准；收寄日不明确的，以商标局或者商标评审委员会实际收到日为准，但是当事人能够提出实际收寄日证据的除外。以数据电文方式提交的，以进入商标局或者商标评审委员会电子系统的日期为准。

当事人向商标局或者商标评审委员会邮寄文件，应当使用给据邮件。

当事人向商标局或者商标评审委员会提交文件，以书面方式提交的，以商标局或者商标评审委员会所存档案记录为准；以数据电文方式提交的，以商标局或者商标评审委员会数据库记录为准，但是当事人确有证据证明商标局或者商标评审委员会档案、数据库记录有错误的除外。

第十条商标局或者商标评审委员会的各种文件，可以通过邮寄、直接递交、数据电文或者其他方式送达当事人；以数据电文方式送达当事人的，应当经当事人同意。当事人委托商标代理机构的，文件送达商标代理机构视为送达当事人。

商标局或者商标评审委员会向当事人送达各种文件的日期，邮寄的，以当事人收到的邮戳日为准；邮戳日不清晰或者没有邮戳的，自文件发出之日起满 15 日视为送达当事人，但是当事人能够证明实际收到日的除外；直接递交的，以递交日为准；以数据电文方式送达的，自文件发出之日起满 15 日视为送达当事人，但是当事人能够证明文



件进入其电子系统日期的除外。文件通过上述方式无法送达的，可以通过公告方式送达，自公告发布之日起满 30 日，该文件视为送达当事人。

第十一条下列期间不计入商标审查、审理期限：

- （一）商标局、商标评审委员会文件公告送达的期间；
- （二）当事人需要补充证据或者补正文件的期间以及因当事人更换需要重新答辩的期间；
- （三）同日申请提交使用证据及协商、抽签需要的期间；
- （四）需要等待优先权确定的期间；
- （五）审查、审理过程中，依案件申请人的请求等待在先权利案件审理结果的期间。

第十二条除本条第二款规定的情形外，商标法和本条例规定的各种期限开始的当日不计算在期限内。期限以年或者月计算的，以期限最后一月的相应日为期限届满日；该月无相应日的，以该月最后一日为期限届满日；期限届满日是节假日的，以节假日后的第一个工作日为期限届满日。

商标法第三十九条、第四十条规定的注册商标有效期从法定日开始起算，期限最后一月相应日的前一日为期限届满日，该月无相应日的，以该月最后一日为期限届满日。

## 第二章 商标注册的申请

第十三条申请商标注册，应当按照公布的商品和服务分类表填报。每一件商标注册申请应当向商标局提交《商标注册申请书》1 份、商标图样 1 份；以颜色组合或者着色图样申请商标注册的，应当提交着色图样，并提交黑白稿 1 份；不指定颜色的，应当提交黑白图样。

商标图样应当清晰，便于粘贴，用光洁耐用的纸张印制或者用照片代替，长和宽应当不大于 10 厘米，不小于 5 厘米。

以三维标志申请商标注册的，应当在申请书中予以声明，说明商标的使用方式，并提交能够确定三维形状的图样，提交的商标图样应当至少包含三面视图。

以颜色组合申请商标注册的，应当在申请书中予以声明，说明商标的使用方式。

以声音标志申请商标注册的，应当在申请书中予以声明，提交符合要求的声音样本，对申请注册的声音商标进行描述，说明商标的使用方式。对声音商标进行描述，应当以五线谱或者简谱对申请用作商标的声音加以描述并附加文字说明；无法以五线谱或者简谱描述的，应当以文字加以描述；商标描述与声音样本应当一致。

申请注册集体商标、证明商标的，应当在申请书中予以声明，并提交主体资格证明文件和使用管理规则。

商标为外文或者包含外文的，应当说明含义。

第十四条申请商标注册的，申请人应当提交其身份证明文件。商标注册申请人的名义与所提交的证明文件应当一致。

前款关于申请人提交其身份证明文件的规定适用于向商标局提出的办理变更、转让、续展、异议、撤销等其他商标事宜。

第十五条商品或者服务项目名称应当按照商品和服务分类表中的类别号、名称填写；商品或者服务项目名称未列入商品和服务分类表的，应当附送对该商品或者服务的说明。

商标注册申请等有关文件以纸质方式提出的，应当打字或者印刷。

本条第二款规定适用于办理其他商标事宜。

第十六条共同申请注册同一商标或者办理其他共有商标事宜的，应当在申请书中指定一个代表人；没有指定代表人的，以申请书中顺序排列的第一人为代表人。

商标局和商标评审委员会的文件应当送达代表人。

第十七条申请人变更其名义、地址、代理人、文件接收人或者删减指定的商品的，应当向商标局办理变更手续。

申请人转让其商标注册申请的，应当向商标局办理转让手续。

第十八条商标注册的申请日期以商标局收到申请文件的日期为准。

商标注册申请手续齐备、按照规定填写申请文件并缴纳费用的，商标局予以受理并书面通知申请人；申请手续不齐备、未按照规定填写申请文件或者未缴纳费用的，商标局不予受理，书面通知申请人并说明理由。申请手续基本齐备或者申请文件基本符合规定，但是需要补正的，商标局通知申请人予以补正，限其自收到通知之日起 30 日内，按照指定内容补正并交回商标局。在规定期限内补正并交回商标局的，保留申请日期；期满未补正的或者不按照要求进行补正的，商标局不予受理并书面通知申请人。

本条第二款关于受理条件的规定适用于办理其他商标事宜。

第十九条两个或者两个以上的申请人，在同一种商品或者类似商品上，分别以相同或者近似的商标在同一天申请注册的，各申请人应当自收到商标局通知之日起 30 日内提交其申请注册前在先使用该商标的证据。同日使用或者均未使用的，各申请人可以自收到商标局通知之日起 30 日内自行协商，并将书面协议报送商标局；不愿协商或者协商不成的，商标局通知各申请人以抽签的方式确定一个申请人，驳回其他人的注册申请。商标局已经通知但申请人未参加抽签的，视

为放弃申请，商标局应当书面通知未参加抽签的申请人。

第二十条依照商标法第二十五条规定要求优先权的，申请人提交的第一次提出商标注册申请文件的副本应当经受理该申请的商标主管机关证明，并注明申请日期和申请号。

### 第三章 商标注册申请的审查

第二十一条商标局对受理的商标注册申请，依照商标法及本条例的有关规定进行审查，对符合规定或者在部分指定商品上使用商标的注册申请符合规定的，予以初步审定，并予以公告；对不符合规定或者在部分指定商品上使用商标的注册申请不符合规定的，予以驳回或者驳回在部分指定商品上使用商标的注册申请，书面通知申请人并说明理由。

第二十二条商标局对一件商标注册申请在部分指定商品上予以驳回的，申请人可以将该申请中初步审定的部分申请分割成另一件申请，分割后的申请保留原申请的申请日期。

需要分割的，申请人应当自收到商标局《商标注册申请部分驳回通知书》之日起 15 日内，向商标局提出分割申请。

商标局收到分割申请后，应当将原申请分割为两件，对分割出来的初步审定申请生成新的申请号，并予以公告。

第二十三条依照商标法第二十九条规定，商标局认为对商标注册申请内容需要说明或者修正的，申请人应当自收到商标局通知之日起 15 日内作出说明或者修正。

第二十四条对商标局初步审定予以公告的商标提出异议的，异议人应当向商标局提交下列商标异议材料一式两份并标明正、副本：

（一）商标异议申请书；

(二) 异议人的身份证明;

(三) 以违反商标法第十三条第二款和第三款、第十五条、第十六条第一款、第三十条、第三十一条、第三十二条规定为由提出异议的, 异议人作为在先权利人或者利害关系人的证明。

商标异议申请书应当有明确的请求和事实依据, 并附送有关证据材料。

第二十五条商标局收到商标异议申请书后, 经审查, 符合受理条件的, 予以受理, 向申请人发出受理通知书。

第二十六条商标异议申请有下列情形之一的, 商标局不予受理, 书面通知申请人并说明理由:

(一) 未在法定期限内提出的;

(二) 申请人主体资格、异议理由不符合商标法第三十三条规定的;

(三) 无明确的异议理由、事实和法律依据的;

(四) 同一异议人以相同的理由、事实和法律依据针对同一商标再次提出异议申请的。

第二十七条商标局应当将商标异议材料副本及时送交被异议人, 限其自收到商标异议材料副本之日起 30 日内答辩。被异议人不答辩的, 不影响商标局作出决定。

当事人需要在提出异议申请或者答辩后补充有关证据材料的, 应当在商标异议申请书或者答辩书中声明, 并自提交商标异议申请书或者答辩书之日起 3 个月内提交; 期满未提交的, 视为当事人放弃补充有关证据材料。但是, 在期满后生成或者当事人有其他正当理由未能在期满前提交的证据, 在期满后提交的, 商标局将证据交对方当事人

并质证后可以采信。

第二十八条商标法第三十五条第三款和第三十六条第一款所称不予注册决定，包括在部分指定商品上不予注册决定。

被异议商标在商标局作出准予注册决定或者不予注册决定前已经刊发注册公告的，撤销该注册公告。经审查异议不成立而准予注册的，在准予注册决定生效后重新公告。

第二十九条商标注册申请人或者商标注册人依照商标法第三十八条规定提出更正申请的，应当向商标局提交更正申请书。符合更正条件的，商标局核准后更正相关内容；不符合更正条件的，商标局不予核准，书面通知申请人并说明理由。

已经刊发初步审定公告或者注册公告的商标经更正的，刊发更正公告。

#### 第四章 注册商标的变更、转让、续展

第三十条变更商标注册人名义、地址或者其他注册事项的，应当向商标局提交变更申请书。变更商标注册人名义的，还应当提交有关登记机关出具的变更证明文件。商标局核准的，发给商标注册人相应证明，并予以公告；不予核准的，应当书面通知申请人并说明理由。

变更商标注册人名义或者地址的，商标注册人应当将其全部注册商标一并变更；未一并变更的，由商标局通知其限期改正；期满未改正的，视为放弃变更申请，商标局应当书面通知申请人。

第三十一条转让注册商标的，转让人和受让人应当向商标局提交转让注册商标申请书。转让注册商标申请手续应当由转让人和受让人共同办理。商标局核准转让注册商标申请的，发给受让人相应证明，并予以公告。

转让注册商标, 商标注册人对其在同一种或者类似商品上注册的相同或者近似的商标未一并转让的, 由商标局通知其限期改正; 期满未改正的, 视为放弃转让该注册商标的申请, 商标局应当书面通知申请人。

第三十二条注册商标专用权因转让以外的继承等其他事由发生移转的, 接受该注册商标专用权的当事人应当凭有关证明文件或者法律文书到商标局办理注册商标专用权移转手续。

注册商标专用权移转的, 注册商标专用权人在同一种或者类似商品上注册的相同或者近似的商标, 应当一并移转; 未一并移转的, 由商标局通知其限期改正; 期满未改正的, 视为放弃该移转注册商标的申请, 商标局应当书面通知申请人。

商标移转申请经核准的, 予以公告。接受该注册商标专用权移转的当事人自公告之日起享有商标专用权。

第三十三条注册商标需要续展注册的, 应当向商标局提交商标续展注册申请书。商标局核准商标注册续展申请的, 发给相应证明并予以公告。

## 第五章 商标国际注册

第三十四条商标法第二十一条规定的商标国际注册, 是指根据《商标国际注册马德里协定》(以下简称马德里协定)、《商标国际注册马德里协定有关议定书》(以下简称马德里议定书) 及《商标国际注册马德里协定及该协定有关议定书的共同实施细则》的规定办理的马德里商标国际注册。

马德里商标国际注册申请包括以中国为原属国的商标国际注册申请、指定中国的领土延伸申请及其他有关的申请。



第三十五条以中国为原属国申请商标国际注册的，应当在中国设有真实有效的营业所，或者在中国有住所，或者拥有中国国籍。

第三十六条符合本条例第三十五条规定的申请人，其商标已在商标局获得注册的，可以根据马德里协定申请办理该商标的国际注册。

符合本条例第三十五条规定的申请人，其商标已在商标局获得注册，或者已向商标局提出商标注册申请并被受理的，可以根据马德里议定书申请办理该商标的国际注册。

第三十七条以中国为原属国申请商标国际注册的，应当通过商标局向世界知识产权组织国际局（以下简称国际局）申请办理。

以中国为原属国的，与马德里协定有关的商标国际注册的后期指定、放弃、注销，应当通过商标局向国际局申请办理；与马德里协定有关的商标国际注册的转让、删减、变更、续展，可以通过商标局向国际局申请办理，也可以直接向国际局申请办理。

以中国为原属国的，与马德里议定书有关的商标国际注册的后期指定、转让、删减、放弃、注销、变更、续展，可以通过商标局向国际局申请办理，也可以直接向国际局申请办理。

第三十八条通过商标局向国际局申请商标国际注册及办理其他有关申请的，应当提交符合国际局和商标局要求的申请书和相关材料。

第三十九条商标国际注册申请指定的商品或者服务不得超出国内基础申请或者基础注册的商品或者服务的范围。

第四十条商标国际注册申请手续不齐备或者未按照规定填写申请书的，商标局不予受理，申请日不予保留。

申请手续基本齐备或者申请书基本符合规定，但需要补正的，申请人应当自收到补正通知书之日起 30 日内予以补正，逾期未补正的，商标局不予受理，书面通知申请人。



第四十一条通过商标局向国际局申请商标国际注册及办理其他有关申请的，应当按照规定缴纳费用。

申请人应当自收到商标局缴费通知单之日起 15 日内，向商标局缴纳费用。期满未缴纳的，商标局不受理其申请，书面通知申请人。

第四十二条商标局在马德里协定或者马德里议定书规定的驳回期限（以下简称驳回期限）内，依照商标法和本条例的有关规定对指定中国的领土延伸申请进行审查，作出决定，并通知国际局。商标局在驳回期限内未发出驳回或者部分驳回通知的，该领土延伸申请视为核准。

第四十三条指定中国的领土延伸申请人，要求将三维标志、颜色组合、声音标志作为商标保护或者要求保护集体商标、证明商标的，自该商标在国际局国际注册簿登记之日起 3 个月内，应当通过依法设立的商标代理机构，向商标局提交本条例第十三条规定的相关材料。未在上述期限内提交相关材料的，商标局驳回该领土延伸申请。

第四十四条世界知识产权组织对商标国际注册有关事项进行公告，商标局不再另行公告。

第四十五条对指定中国的领土延伸申请，自世界知识产权组织《国际商标公告》出版的次月 1 日起 3 个月内，符合商标法第三十三条规定条件的异议人可以向商标局提出异议申请。

商标局在驳回期限内将异议申请的有关情况以驳回决定的形式通知国际局。

被异议人可以自收到国际局转发的驳回通知书之日起 30 日内进行答辩，答辩书及相关证据材料应当通过依法设立的商标代理机构向商标局提交。

第四十六条在中国获得保护的国际注册商标，有效期自国际注册

日或者后期指定日起算。在有效期届满前，注册人可以向国际局申请续展，在有效期内未申请续展的，可以给予 6 个月的宽展期。商标局收到国际局的续展通知后，依法进行审查。国际局通知未续展的，注销该国际注册商标。

第四十七条指定中国的领土延伸申请办理转让的，受让人应当在缔约方境内有真实有效的营业所，或者在缔约方境内有住所，或者是缔约方国民。

转让人未将其在相同或者类似商品或者服务上的相同或者近似商标一并转让的，商标局通知注册人自发出通知之日起 3 个月内改正；期满未改正或者转让容易引起混淆或者有其他不良影响的，商标局作出该转让在中国无效的决定，并向国际局作出声明。

第四十八条指定中国的领土延伸申请办理删减，删减后的商品或者服务不符合中国有关商品或者服务分类要求或者超出原指定商品或者服务范围的，商标局作出该删减在中国无效的决定，并向国际局作出声明。

第四十九条依照商标法第四十九条第二款规定申请撤销国际注册商标，应当自该商标国际注册申请的驳回期限届满之日起满 3 年后向商标局提出申请；驳回期限届满时仍处在驳回复审或者异议相关程序的，应当自商标局或者商标评审委员会作出的准予注册决定生效之日起满 3 年后向商标局提出申请。

依照商标法第四十四条第一款规定申请宣告国际注册商标无效的，应当自该商标国际注册申请的驳回期限届满后向商标评审委员会提出申请；驳回期限届满时仍处在驳回复审或者异议相关程序的，应当自商标局或者商标评审委员会作出的准予注册决定生效后向商标评审委员会提出申请。

依照商标法第四十五条第一款规定申请宣告国际注册商标无效

的,应当自该商标国际注册申请的驳回期限届满之日起5年内向商标评审委员会提出申请;驳回期限届满时仍处在驳回复审或者异议相关程序的,应当自商标局或者商标评审委员会作出的准予注册决定生效之日起5年内向商标评审委员会提出申请。对恶意注册的,驰名商标所有人不受5年的时间限制。

第五十条商标法和本条例下列条款的规定不适用于办理商标国际注册相关事宜:

(一) 商标法第二十八条、第三十五条第一款关于审查和审理期限的规定;

(二) 本条例第二十二条、第三十条第二款;

(三) 商标法第四十二条及本条例第三十一条关于商标转让由转让人和受让人共同申请并办理手续的规定。

## 第六章 商标评审

第五十一条商标评审是指商标评审委员会依照商标法第三十四条、第三十五条、第四十四条、第四十五条、第五十四条的规定审理有关商标争议事宜。当事人向商标评审委员会提出商标评审申请,应当有明确的请求、事实、理由和法律依据,并提供相应证据。

商标评审委员会根据事实,依法进行评审。

第五十二条商标评审委员会审理不服商标局驳回商标注册申请决定的复审案件,应当针对商标局的驳回决定和申请人申请复审的事实、理由、请求及评审时的事实状态进行审理。

商标评审委员会审理不服商标局驳回商标注册申请决定的复审案件,发现申请注册的商标有违反商标法第十条、第十一条、第十二条和第十六条第一款规定情形,商标局并未依据上述条款作出驳回决

定的，可以依据上述条款作出驳回申请的复审决定。商标评审委员会作出复审决定前应当听取申请人的意见。

第五十三条商标评审委员会审理不服商标局不予注册决定的复审案件，应当针对商标局的不予注册决定和申请人申请复审的事实、理由、请求及原异议人提出的意见进行审理。

商标评审委员会审理不服商标局不予注册决定的复审案件，应当通知原异议人参加并提出意见。原异议人的意见对案件审理结果有实质影响的，可以作为评审的依据；原异议人不参加或者不提出意见的，不影响案件的审理。

第五十四条商标评审委员会审理依照商标法第四十四条、第四十五条规定请求宣告注册商标无效的案件，应当针对当事人申请和答辩的事实、理由及请求进行审理。

第五十五条商标评审委员会审理不服商标局依照商标法第四十四条第一款规定作出宣告注册商标无效决定的复审案件，应当针对商标局的决定和申请人申请复审的事实、理由及请求进行审理。

第五十六条商标评审委员会审理不服商标局依照商标法第四十九条规定作出撤销或者维持注册商标决定的复审案件，应当针对商标局作出撤销或者维持注册商标决定和当事人申请复审时所依据的事实、理由及请求进行审理。

第五十七条申请商标评审，应当向商标评审委员会提交申请书，并按照对方当事人的数量提交相应份数的副本；基于商标局的决定书申请复审的，还应当同时附送商标局的决定书副本。

商标评审委员会收到申请书后，经审查，符合受理条件的，予以受理；不符合受理条件的，不予受理，书面通知申请人并说明理由；需要补正的，通知申请人自收到通知之日起 30 日内补正。经补正仍

不符合规定的，商标评审委员会不予受理，书面通知申请人并说明理由；期满未补正的，视为撤回申请，商标评审委员会应当书面通知申请人。

商标评审委员会受理商标评审申请后，发现不符合受理条件的，予以驳回，书面通知申请人并说明理由。

第五十八条商标评审委员会受理商标评审申请后应当及时将申请书副本送交对方当事人，限其自收到申请书副本之日起 30 日内答辩；期满未答辩的，不影响商标评审委员会的评审。

第五十九条当事人需要在提出评审申请或者答辩后补充有关证据材料的，应当在申请书或者答辩书中声明，并自提交申请书或者答辩书之日起 3 个月内提交；期满未提交的，视为放弃补充有关证据材料。但是，在期满后生成或者当事人有其他正当理由未能在期满前提交的证据，在期满后提交的，商标评审委员会将证据交对方当事人并质证后可以采信。

第六十条商标评审委员会根据当事人的请求或者实际需要，可以决定对评审申请进行口头审理。

商标评审委员会决定对评审申请进行口头审理的，应当在口头审理 15 日前书面通知当事人，告知口头审理的日期、地点和评审人员。当事人应当在通知书指定的期限内作出答复。

申请人不答复也不参加口头审理的，其评审申请视为撤回，商标评审委员会应当书面通知申请人；被申请人不答复也不参加口头审理的，商标评审委员会可以缺席评审。

第六十一条申请人在商标评审委员会作出决定、裁定前，可以书面向商标评审委员会要求撤回申请并说明理由，商标评审委员会认为可以撤回的，评审程序终止。

第六十二条 申请人撤回商标评审申请的,不得以相同的事实和理由再次提出评审申请。商标评审委员会对商标评审申请已经作出裁定或者决定的,任何人不得以相同的事实和理由再次提出评审申请。但是,经不予注册复审程序予以核准注册后向商标评审委员会提起宣告注册商标无效的除外。

## 第七章 商标使用的管理

第六十三条 使用注册商标,可以在商品、商品包装、说明书或者其他附着物上标明“注册商标”或者注册标记。

注册标记包括®和®。使用注册标记,应当标注在商标的右上角或者右下角。

第六十四条 《商标注册证》遗失或者破损的,应当向商标局提交补发《商标注册证》申请书。《商标注册证》遗失的,应当在《商标公告》上刊登遗失声明。破损的《商标注册证》,应当在提交补发申请时交回商标局。

商标注册人需要商标局补发商标变更、转让、续展证明,出具商标注册证明,或者商标申请人需要商标局出具优先权证明文件的,应当向商标局提交相应申请书。符合要求的,商标局发给相应证明;不符合要求的,商标局不予办理,通知申请人并告知理由。

伪造或者变造《商标注册证》或者其他商标证明文件的,依照刑法关于伪造、变造国家机关证件罪或者其他罪的规定,依法追究刑事责任。

第六十五条 有商标法第四十九条规定的注册商标成为其核定使用的商品通用名称情形的,任何单位或者个人可以向商标局申请撤销该注册商标,提交申请时应当附送证据材料。商标局受理后应当通知商标注册人,限其自收到通知之日起 2 个月内答辩;期满未答辩的,

不影响商标局作出决定。

第六十六条有商标法第四十九条规定的注册商标无正当理由连续 3 年不使用情形的,任何单位或者个人可以向商标局申请撤销该注册商标,提交申请时应当说明有关情况。商标局受理后应当通知商标注册人,限其自收到通知之日起 2 个月内提交该商标在撤销申请提出前使用的证据材料或者说明不使用的正当理由;期满未提供使用的证据材料或者证据材料无效并没有正当理由的,由商标局撤销其注册商标。

前款所称使用的证据材料,包括商标注册人使用注册商标的证据材料和商标注册人许可他人使用注册商标的证据材料。

以无正当理由连续 3 年不使用为由申请撤销注册商标的,应当自该注册商标注册公告之日起满 3 年后提出申请。

第六十七条下列情形属于商标法第四十九条规定的正当理由:

- (一) 不可抗力;
- (二) 政府政策性限制;
- (三) 破产清算;
- (四) 其他不可归责于商标注册人的正当事由。

第六十八条商标局、商标评审委员会撤销注册商标或者宣告注册商标无效,撤销或者宣告无效的理由仅及于部分指定商品的,对在该部分指定商品上使用的商标注册予以撤销或者宣告无效。

第六十九条许可他人使用其注册商标的,许可人应当在许可合同有效期内向商标局备案并报送备案材料。备案材料应当说明注册商标使用许可人、被许可人、许可期限、许可使用的商品或者服务范围等事项。



第七十条以注册商标专用权出质的，出质人与质权人应当签订书面质权合同，并共同向商标局提出质权登记申请，由商标局公告。

第七十一条违反商标法第四十三条第二款规定的，由工商行政管理部门责令限期改正；逾期不改正的，责令停止销售，拒不停止销售的，处10万元以下的罚款。

第七十二条商标持有人依照商标法第十三条规定请求驰名商标保护的，可以向工商行政管理部门提出请求。经商标局依照商标法第十四条规定认定为驰名商标的，由工商行政管理部门责令停止违反商标法第十三条规定使用商标的行为，收缴、销毁违法使用的商标标识；商标标识与商品难以分离的，一并收缴、销毁。

第七十三条商标注册人申请注销其注册商标或者注销其商标在部分指定商品上的注册的，应当向商标局提交商标注销申请书，并交回原《商标注册证》。

商标注册人申请注销其注册商标或者注销其商标在部分指定商品上的注册，经商标局核准注销的，该注册商标专用权或者该注册商标专用权在该部分指定商品上的效力自商标局收到其注销申请之日起终止。

第七十四条注册商标被撤销或者依照本条例第七十三条的规定被注销的，原《商标注册证》作废，并予以公告；撤销该商标在部分指定商品上的注册的，或者商标注册人申请注销其商标在部分指定商品上的注册的，重新核发《商标注册证》，并予以公告。

## 第八章 注册商标专用权的保护

第七十五条为侵犯他人商标专用权提供仓储、运输、邮寄、印制、隐匿、经营场所、网络商品交易平台等，属于商标法第五十七条第六项规定的提供便利条件。



第七十六条在同一种商品或者类似商品上将与他人注册商标相同或者近似的标志作为商品名称或者商品装潢使用，误导公众的，属于商标法第五十七条第二项规定的侵犯注册商标专用权的行为。

第七十七条对侵犯注册商标专用权的行为，任何人可以向工商行政管理部门投诉或者举报。

第七十八条计算商标法第六十条规定的违法经营额，可以考虑下列因素：

- （一）侵权商品的销售价格；
- （二）未销售侵权商品的标价；
- （三）已查清侵权商品实际销售的平均价格；
- （四）被侵权商品的市场中间价格；
- （五）侵权人因侵权所产生的营业收入；
- （六）其他能够合理计算侵权商品价值的因素。

第七十九条下列情形属于商标法第六十条规定的能证明该商品是自己合法取得的情形：

- （一）有供货单位合法签章的供货清单和货款收据且经查证属实或者供货单位认可的；
- （二）有供销双方签订的进货合同且经查证已真实履行的；
- （三）有合法进货发票且发票记载事项与涉案商品对应的；
- （四）其他能够证明合法取得涉案商品的情形。

第八十条销售不知道是侵犯注册商标专用权的商品，能证明该商品是自己合法取得并说明提供者的，由工商行政管理部门责令停止销售，并将案件情况通报侵权商品提供者所在地工商行政管理部门。

第八十一条涉案注册商标权属正在商标局、商标评审委员会审理或者人民法院诉讼中，案件结果可能影响案件定性的，属于商标法第六十二条第三款规定的商标权属存在争议。

第八十二条在查处商标侵权案件过程中，工商行政管理部门可以要求权利人对涉案商品是否为权利人生产或者其许可生产的产品进行辨认。

## 第九章 商标代理

第八十三条商标法所称商标代理，是指接受委托人的委托，以委托人的名义办理商标注册申请、商标评审或者其他商标事宜。

第八十四条商标法所称商标代理机构，包括经工商行政管理部门登记从事商标代理业务的服务机构和从事商标代理业务的律师事务所。

商标代理机构从事商标局、商标评审委员会主管的商标事宜代理业务的，应当按照下列规定向商标局备案：

（一）交验工商行政管理部门的登记证明文件或者司法行政部门批准设立律师事务所的证明文件并留存复印件；

（二）报送商标代理机构的名称、住所、负责人、联系方式等基本信息；

（三）报送商标代理从业人员名单及联系方式。

工商行政管理部门应当建立商标代理机构信用档案。商标代理机构违反商标法或者本条例规定的，由商标局或者商标评审委员会予以公开通报，并记入其信用档案。

第八十五条商标法所称商标代理从业人员，是指在商标代理机构中从事商标代理业务的工作人员。

商标代理机构不得以个人名义自行接受委托。

第八十六条商标代理机构向商标局、商标评审委员会提交的有关申请文件，应当加盖该代理机构公章并由相关商标代理机构人员签字。

第八十七条商标代理机构申请注册或者受让其代理服务以外的其他商标，商标局不予受理。

第八十八条下列行为属于商标法第六十八条第一款第二项规定的以其他不正当手段扰乱商标代理市场秩序的行为：

（一）以欺诈、虚假宣传、引人误解或者商业贿赂等方式招徕业务的；

（二）隐瞒事实，提供虚假证据，或者威胁、诱导他人隐瞒事实，提供虚假证据的；

（三）在同一商标案件中接受有利益冲突的双方当事人委托的。

第八十九条商标代理机构有商标法第六十八条规定行为的，由行为人所在地或者违法行为发生地县级以上工商行政管理部门进行查处并将查处情况通报商标局。

第九十条商标局、商标评审委员会依照商标法第六十八条规定停止受理商标代理机构办理商标代理业务的，可以作出停止受理该商标代理机构商标代理业务 6 个月以上直至永久停止受理的决定。停止受理商标代理业务的期间届满，商标局、商标评审委员会应当恢复受理。

商标局、商标评审委员会作出停止受理或者恢复受理商标代理的决定应当在其网站予以公告。

第九十一条工商行政管理部门应当加强对商标代理行业组织的监督和指导。

## 第十章 附则

第九十二条连续使用至 1993 年 7 月 1 日的服务商标, 与他在人在相同或者类似的服务上已注册的服务商标相同或者近似的, 可以继续使用; 但是, 1993 年 7 月 1 日后中断使用 3 年以上的, 不得继续使用。

已连续使用至商标局首次受理新放开商品或者服务项目之日的商标, 与他在人在新放开商品或者服务项目相同或者类似的商品或者服务上已注册的商标相同或者近似的, 可以继续使用; 但是, 首次受理之日后中断使用 3 年以上的, 不得继续使用。

第九十三条商标注册用商品和服务分类表, 由商标局制定并公布。

申请商标注册或者办理其他商标事宜的文件格式, 由商标局、商标评审委员会制定并公布。

商标评审委员会的评审规则由国务院工商行政管理部门制定并公布。

第九十四条商标局设置《商标注册簿》, 记载注册商标及有关注册事项。

第九十五条《商标注册证》及相关证明是权利人享有注册商标专用权的凭证。《商标注册证》记载的注册事项, 应当与《商标注册簿》一致; 记载不一致的, 除有证据证明《商标注册簿》确有错误外, 以《商标注册簿》为准。

第九十六条商标局发布《商标公告》, 刊发商标注册及其他有关事项。

《商标公告》采用纸质或者电子形式发布。

除送达公告外, 公告内容自发布之日起视为社会公众已经知道或

者应当知道。

第九十七条申请商标注册或者办理其他商标事宜，应当缴纳费用。缴纳费用的项目和标准，由国务院财政部门、国务院价格主管部门分别制定。

第九十八条本条例自 2014 年 5 月 1 日起施行。

## 集体商标、证明商标注册和管理办法(国家工商局 2003)

中华人民共和国 国家工商行政管理总局令  
(第 6 号)

《集体商标、证明商标注册和管理办法》已经中华人民共和国国家工商行政管理总局局务会议审议通过，现予发布，自 2003 年 6 月 1 日起施行。

局长 王众孚  
2003 年 4 月 17 日

第一条根据《中华人民共和国商标法》(以下简称商标法)第三条的规定，制定本办法。

第二条集体商标、证明商标的注册和管理，依照商标法、《中华人民共和国商标法实施条例》(以下简称实施条例)和本办法的有关规定进行。

第三条本办法有关商品的规定，适用于服务。

第四条申请集体商标注册的，应当附送主体资格证明文件并应当详细说明该集体组织成员的名称和地址；以地理标志作为集体商标申请注册的，应当附送主体资格证明文件并应当详细说明其所具有的或者其委托的机构具有的专业技术人员、专业检测设备等情况，以表明其具有监督使用该地理标志商品的特定品质的能力。

申请以地理标志作为集体商标注册的团体、协会或者其他组织，应当由来自该地理标志标示的地区范围内的成员组成。

第五条申请证明商标注册的，应当附送主体资格证明文件并应当详细说明其所具有的或者其委托的机构具有的专业技术人员、专业检

测设备等情况,以表明其具有监督该证明商标所证明的特定商品品质的能力。

第六条申请以地理标志作为集体商标、证明商标注册的,还应当附送管辖该地理标志所标示地区的人民政府或者行业主管部门的批准文件。

外国人或者外国企业申请以地理标志作为集体商标、证明商标注册的,申请人应当提供该地理标志以其名义在其原属国受法律保护的证明。

第七条以地理标志作为集体商标、证明商标注册的,应当在申请书中说明下列内容:

- (一) 该地理标志所标示的商品的特定质量、信誉或者其他特征;
- (二) 该商品的特定质量、信誉或者其他特征与该地理标志所标示的地区的自然因素和人文因素的关系;
- (三) 该地理标志所标示的地区的范围。

第八条作为集体商标、证明商标申请注册的地理标志,可以是该地理标志标示地区的名称,也可以是能够标示某商品来源于该地区的其他可视性标志。

前款所称地区无需与该地区的现行行政区划名称、范围完全一致。

第九条多个葡萄酒地理标志构成同音字或者同形字的,在这些地理标志能够彼此区分且不误导公众的情况下,每个地理标志都可以作为集体商标或者证明商标申请注册。

第十条集体商标的使用管理规则应当包括:

- (一) 使用集体商标的宗旨;
- (二) 使用该集体商标的商品的品质;

- (三) 使用该集体商标的手续;
- (四) 使用该集体商标的权利、义务;
- (五) 成员违反其使用管理规则应当承担的责任;
- (六) 注册人对使用该集体商标商品的检验监督制度。

第十一条证明商标的使用管理规则应当包括:

- (一) 使用证明商标的宗旨;
- (二) 该证明商标证明的商品的特定品质;
- (三) 使用该证明商标的条件;
- (四) 使用该证明商标的手续;
- (五) 使用该证明商标的权利、义务;
- (六) 使用人违反该使用管理规则应当承担的责任;
- (七) 注册人对使用该证明商标商品的检验监督制度。

第十二条使用他人作为集体商标、证明商标注册的葡萄酒、烈性酒地理标志标示并非来源于该地理标志所标示地区的葡萄酒、烈性酒,即使同时标出了商品的真正来源地,或者使用的是翻译文字,或者伴有诸如某某“种”、某某“型”、某某“式”、某某“类”等表述的,适用商标法第十六条的规定。

第十三条集体商标、证明商标的初步审定公告的内容,应当包括该商标的使用管理规则的全文或者摘要。

集体商标、证明商标注册人对使用管理规则的任何修改,应报经商标局审查核准,并自公告之日起生效。

第十四条集体商标注册人的成员发生变化的,注册人应当向商标局申请变更注册事项,由商标局公告。



第十五条证明商标注册人准许他人使用其商标的，注册人应当在一年内报商标局备案，由商标局公告。

第十六条申请转让集体商标、证明商标的，受让人应当具备相应的主体资格，并符合商标法、实施条例和本办法的规定。

集体商标、证明商标发生移转的，权利继受人应当具备相应的主体资格，并符合商标法、实施条例和本办法的规定。

第十七条集体商标注册人的集体成员，在履行该集体商标使用管理规则规定的手续后，可以使用该集体商标。

集体商标不得许可非集体成员使用。

第十八条凡符合证明商标使用管理规则规定条件的，在履行该证明商标使用管理规则规定的手续后，可以使用该证明商标，注册人不得拒绝办理手续。

实施条例第六条第二款中的正当使用该地理标志是指正当使用该地理标志中的地名。

第十九条使用集体商标的，注册人应发给使用人《集体商标使用证》；使用证明商标的，注册人应发给使用人《证明商标使用证》。

第二十条证明商标的注册人不得在自己提供的商品上使用该证明商标。

第二十一条集体商标、证明商标注册人没有对该商标的使用进行有效管理或者控制，致使该商标使用的商品达不到其使用管理规则的要求，对消费者造成损害的，由工商行政管理部门责令限期改正；拒不改正的，处以违法所得三倍以下的罚款，但最高不超过三万元；没有违法所得的，处以一万元以下的罚款。

第二十二条违反实施条例第六条、本办法第十四条、第十五条、

第十七条、第十八条、第二十条规定的，由工商行政管理部门责令限期改正；拒不改正的，处以违法所得三倍以下的罚款，但最高不超过三万元；没有违法所得的，处以一万元以下的罚款。

第二十三条本办法自 2003 年 6 月 1 日起施行。国家工商行政管理局 1994 年 12 月 30 日发布的《集体商标、证明商标注册和管理办法》同时废止。

## 驰名商标认定和保护规定(国家工商局 2014)

中华人民共和国国家工商行政管理总局令  
(第 66 号)

《驰名商标认定和保护规定》已经国家工商行政管理总局局务会议审议通过，现予公布，自公布之日起 30 日后施行。

局长 张茅  
2014 年 7 月 3 日

第一条为规范驰名商标认定工作，保护驰名商标持有人的合法权益，根据《中华人民共和国商标法》（以下简称商标法）、《中华人民共和国商标法实施条例》（以下简称实施条例），制定本规定。

第二条驰名商标是在中国为相关公众所熟知的商标。

相关公众包括与使用商标所标示的某类商品或者服务有关的消费者，生产前述商品或者提供服务的其他经营者以及经销渠道中所涉及的销售者和相关人员等。

第三条商标局、商标评审委员会根据当事人请求和审查、处理案件的需要，负责在商标注册审查、商标争议处理和工商行政管理部门查处商标违法案件过程中认定和保护驰名商标。

第四条驰名商标认定遵循个案认定、被动保护的原则。

第五条当事人依照商标法第三十三条规定向商标局提出异议，并依照商标法第十三条规定请求驰名商标保护的，可以向商标局提出驰名商标保护的书面请求并提交其商标构成驰名商标的证据材料。

第六条当事人在商标不予注册复审案件和请求无效宣告案件中，依照商标法第十三条规定请求驰名商标保护的，可以向商标评审委员

会提出驰名商标保护的书面请求并提交其商标构成驰名商标的证据材料。

第七条涉及驰名商标保护的商标违法案件由市（地、州）级以上工商行政管理部门管辖。当事人请求工商行政管理部门查处商标违法行为，并依照商标法第十三条规定请求驰名商标保护的，可以向违法行为发生地的市（地、州）级以上工商行政管理部门进行投诉，并提出驰名商标保护的书面请求，提交证明其商标构成驰名商标的证据材料。

第八条当事人请求驰名商标保护应当遵循诚实信用原则，并对事实及所提交的证据材料的真实性负责。

第九条以下材料可以作为证明符合商标法第十四条第一款规定的证据材料：

（一）证明相关公众对该商标知晓程度的材料。

（二）证明该商标使用持续时间的材料，如该商标使用、注册的历史和范围的材料。该商标为未注册商标的，应当提供证明其使用持续时间不少于五年的材料。该商标为注册商标的，应当提供证明其注册时间不少于三年或者持续使用时间不少于五年的材料。

（三）证明该商标的任何宣传工作的持续时间、程度和地理范围的材料，如近三年广告宣传和促销活动的方式、地域范围、宣传媒体的种类以及广告投放量等材料。

（四）证明该商标曾在中国或者其他国家和地区作为驰名商标受保护的材料。

（五）证明该商标驰名的其他证据材料，如使用该商标的主要商品在近三年的销售收入、市场占有率、净利润、纳税额、销售区域等材料。

前款所称“三年”、“五年”，是指被提出异议的商标注册申请日期、被提出无效宣告请求的商标注册申请日期之前的三年、五年，以及在查处商标违法案件中提出驰名商标保护请求日期之前的三年、五年。

第十条当事人依照本规定第五条、第六条规定提出驰名商标保护请求的，商标局、商标评审委员会应当在商标法第三十五条、第三十七条、第四十五条规定的期限内及时作出处理。

第十一条当事人依照本规定第七条规定请求工商行政管理部门查处商标违法行为的，工商行政管理部门应当对投诉材料予以核查，依照《工商行政管理机关行政处罚程序规定》的有关规定决定是否立案。决定立案的，工商行政管理部门应当对当事人提交的驰名商标保护请求及相关证据材料是否符合商标法第十三条、第十四条、实施条例第三条和本规定第九条规定进行初步核实和审查。经初步核查符合规定的，应当自立案之日起三十日内将驰名商标认定请示、案件材料副本一并报送上级工商行政管理部门。经审查不符合规定的，应当依照《工商行政管理机关行政处罚程序规定》的规定及时作出处理。

第十二条省（自治区、直辖市）工商行政管理部门应当对本辖区内市（地、州）级工商行政管理部门报送的驰名商标认定相关材料是否符合商标法第十三条、第十四条、实施条例第三条和本规定第九条规定进行核实和审查。经核查符合规定的，应当自收到驰名商标认定相关材料之日起三十日内，将驰名商标认定请示、案件材料副本一并报送商标局。经审查不符合规定的，应当将有关材料退回原立案机关，由其依照《工商行政管理机关行政处罚程序规定》的规定及时作出处理。

第十三条商标局、商标评审委员会在认定驰名商标时，应当综合考虑商标法第十四条第一款和本规定第九条所列各项因素，但不以满足全部因素为前提。

商标局、商标评审委员会在认定驰名商标时，需要地方工商行政管理部门核实有关情况的，相关地方工商行政管理部门应当予以协助。

第十四条商标局经对省（自治区、直辖市）工商行政管理部门报送的驰名商标认定相关材料进行审查，认定构成驰名商标的，应当向报送请示的省（自治区、直辖市）工商行政管理部门作出批复。

立案的工商行政管理部门应当自商标局作出认定批复后六十日内依法予以处理，并将行政处罚决定书抄报所在省（自治区、直辖市）工商行政管理部门。省（自治区、直辖市）工商行政管理部门应当自收到抄报的行政处罚决定书之日起三十日内将案件处理情况及行政处罚决定书副本报送商标局。

第十五条各级工商行政管理部门在商标注册和管理工作中应当加强对驰名商标的保护，维护权利人和消费者合法权益。商标违法行为涉嫌犯罪的，应当将案件及时移送司法机关。

第十六条商标注册审查、商标争议处理和工商行政管理部门查处商标违法案件过程中，当事人依照商标法第十三条规定请求驰名商标保护时，可以提供该商标曾在我国作为驰名商标受保护的记录。

当事人请求驰名商标保护的范围与已被作为驰名商标予以保护的範圍基本相同，且对方当事人对该商标驰名无异议，或者虽有异议，但异议理由和提供的证据明显不足以支持该异议的，商标局、商标评审委员会、商标违法案件立案部门可以根据该保护记录，结合相关证据，给予该商标驰名商标保护。

第十七条在商标违法案件中，当事人通过弄虚作假或者提供虚假证据材料等不正当手段骗取驰名商标保护的，由商标局撤销对涉案商标已作出的认定，并通知报送驰名商标认定请示的省（自治区、直辖市）工商行政管理部门。

第十八条地方工商行政管理部门违反本规定第十一条、第十二条规定未履行对驰名商标认定相关材料进行核实和审查职责，或者违反本规定第十三条第二款规定未予以协助或者未履行核实职责，或者违反本规定第十四条第二款规定逾期未对商标违法案件作出处理或者逾期未报送处理情况的，由上一级工商行政管理部门予以通报，并责令其整改。

第十九条各级工商行政管理部门应当建立健全驰名商标认定工作监督检查制度。

第二十条参与驰名商标认定与保护相关工作的人员，玩忽职守、滥用职权、徇私舞弊，违法办理驰名商标认定有关事项，收受当事人财物，牟取不正当利益的，依照有关规定予以处理。

第二十一条本规定自公布之日起 30 日后施行。2003 年 4 月 17 日国家工商行政管理总局公布的《驰名商标认定和保护规定》同时废止。

## 国家工商总局商标局关于企业在自建网站上使用驰名商标字样等有关问题的批复 （国家工商局 2016）

（商标监字〔2016〕601号）

江苏省工商行政管理局：

《江苏省工商局关于驰名商标企业违反商标管理规定有关问题的请示》（苏工商标〔2016〕91号）收悉。经研究，现批复如下：

驰名商标认定与保护是我国履行相关国际公约义务，加强对相关公众熟知商标保护的一项重要法律制度。企业的商标获得驰名商标认定并给予扩大保护是企业全面加强商标创造、运用、管理、保护工作的成果。该认定保护记录是一种客观事实，企业在网站上或其他经营活动中对自己商标获得驰名商标扩大保护的记录做事实性陈述，没有突出使用“驰名商标”字样行为的，不属于《商标法》第十四条第五款所述的违法行为。

《商标法》第十四条第五款的立法目的在于厘清驰名商标保护制度，明确驰名商标认定系对相关公众熟知商标给予扩大保护的立法本意，纠正将驰名商标认定等同于荣誉评比的错误认识倾向。如企业在网站上或其他经营活动中，有意淡化驰名商标认定与保护的性质，将“驰名商标”字样视为荣誉称号并突出使用，用以宣传企业或推销企业经营的商品或服务，则不属于合理使用的范畴，构成《商标法》第十四条第五款所规定的违法行为。

国家工商总局商标局

2016年9月9日



## 国家知识产权局关于加强查处商标违法案件中驰名商标保护相关工作的通知（国家知识产权局 2019）

（国知发保函字〔2019〕229号）

各省、自治区、直辖市、新疆生产建设兵团知识产权局（知识产权管理部门）：

为贯彻落实党中央、国务院关于严格知识产权保护的决策部署，充分发挥驰名商标保护在加快知识产权强国建设、营造良好营商环境等方面的重要作用，依据《商标法》《商标法实施条例》《驰名商标认定和保护规定》，根据机构改革后的职责要求，现就进一步加强查处商标违法案件中驰名商标保护工作通知如下。

### 一、严格按照法定权限和时限查办涉驰名商标案件

（一）立案主体。涉及驰名商标保护的商标违法案件，由市（地、州）级以上知识产权管理部门（以下简称立案机关）管辖。经原国家工商行政管理总局批准取得立案权限的具有设区市经济社会等管理权限的省直辖县（市、区）知识产权管理部门可继续办理该类案件。省直辖县（市、区）有新增或调整，拟取得驰名商标立案权限的，应及时报国家知识产权局批准。

（二）查办时限。按照《市场监督管理行政处罚程序暂行规定》的规定，立案机关查处涉及驰名商标保护的违法行为，应于收到当事人书面请求材料之日起十五个工作日内决定是否立案，有特殊情况的，经单位负责人批准可以延长十五个工作日。初步核查符合规定的，应当自立案之日起三十日内将驰名商标认定请示、案件材料副本一并报送省（自治区、直辖市）知识产权管理部门；经审查不符合规定的，应告知当事人理由并及时处理。

（三）核查部门。省（自治区、直辖市）知识产权管理部门应当

自收到驰名商标请示材料之日起三十日内进行核实和审查。经核查符合规定的，向国家知识产权局报送书面请示，同时报送立案材料及证据材料副本（报送地址详见附件 1）。经核查不符合规定的，应当将有关材料退回立案机关。

## 二、有效规范驰名商标的认定申请和使用

（一）加强审核。当事人应对所提交材料的真实性负责，立案机关应指导当事人规范填写《驰名商标认定申请材料摘要表》（详见附件 2），同时对当事人提交材料及相关证据的完备性和真实性予以审查并核实。

（二）强化指导。省（区、市）知识产权管理部门应加强对辖区内立案机关驰名商标保护的业务指导，对法律适用的准确性、申请材料的完备性和真实性予以复核。

（三）依法规范。各级知识产权管理部门在日常工作中要引导企业正确认识驰名商标认定和保护制度。在执法中，要正确区分“驰名商标”字样正当使用与违法使用的界限，企业可在经营活动中对商标获得驰名商标保护的记录做事实性陈述，若有意淡化驰名商标认定与保护的性质，将“驰名商标”字样视为荣誉称号并突出使用，用于宣传企业或推销企业经营的商品或服务，则应依据《商标法》第十四条第五款规定进行查处。

## 三、突出重点切实加强驰名商标保护

（一）及时保护。对于国家知识产权局根据查处商标违法案件需要而认定的驰名商标，立案机关应当自批复后六十日内依法予以保护，并将行政处罚决定书及相关文书抄报所在省（自治区、直辖市）知识产权管理部门。省（自治区、直辖市）知识产权管理部门应当督促立案机关按时报送处理结果，并自收到抄报的行政处罚决定书之日起三十日内将保护情况及行政处罚决定书副本报送国家知识产权局保护

司。

(二) 援引保护。在查处商标违法案件中，当事人的商标曾在我国作为驰名商标受到行政保护的，若涉案商品与原驰名商标保护时的涉案商品相同或类似，且对方当事人对该商标驰名无异议或者虽有异议，但异议理由和提供的证据明显不足以支持该异议的，立案机关可以根据该保护记录，并结合相关证据，确定是否给予该商标驰名商标保护。

(三) 重点保护。以驰名商标为重点，加大商标行政保护力度。各地要对辖区内曾行政认定并持续使用的驰名商标进行汇总、梳理，形成涉驰名商标案件联系人名单（附件3），并及时报送国家知识产权局保护司。首次报送名单后，有情况和信息变化的定期报送。国家知识产权局将建立相关数据库，面向商标行政执法人员开放，支撑各地执法办案。

查处商标违法案件中驰名商标保护，事关当事人切身利益，也是知识产权管理部门的重要职责，各地要以提升行政效能、优化营商环境的高度政治责任感，专人专责做好驰名商标保护工作，切实保障相关权利人的合法权益。国家知识产权局将把驰名商标保护工作纳入年度知识产权保护绩效考核，并适时督查督导。对工作中发现的新情况、新问题，请及时报告国家知识产权局保护司。

- 附件：1. 驰名商标材料报送地址
2. 驰名商标认定申请材料摘要表
3. 涉驰名商标案件联系人名单

国家知识产权局  
2019年11月15日

## 第四部分 商业特许经营的字号/商号保护

### 企业名称登记管理规定（国务院 2012）

第一条 为了加强企业名称管理，保护企业的合法权益，维护社会经济秩序，制定本规定。

第二条 本规定适用于中国境内具备法人条件的企业及其他依法需要办理登记注册的企业。

第三条 企业名称在企业申请登记时，由企业名称的登记主管机关核定。企业名称经核准登记注册后方可使用，在规定的范围内享有专用权。

第四条 企业名称的登记主管机关（以下简称登记主管机关）是国家工商行政管理局和地方各级工商行政管理局。登记主管机关核准或者驳回企业名称登记申请，监督管理企业名称的使用，保护企业名称专用权。

登记主管机关依照《中华人民共和国企业法人登记管理条例》，对企业名称实行分级登记管理。外商投资企业名称由国家工商行政管理局核定。

第五条 登记主管机关有权纠正已登记注册的不适宜的企业名称，上级登记主管机关有权纠正下级登记主管机关已登记注册的不适宜的企业名称。

对已登记注册的不适宜的企业名称，任何单位和个人可以要求登记主管机关予以纠正。

第六条 企业只准使用一个名称，在登记主管机关辖区内不得与已

登记注册的同行业企业名称相同或者近似。

确有特殊需要的，经省级以上登记主管机关核准，企业可以在规定的范围内使用一个从属名称。

第七条企业名称应当由以下部分依次组成：字号（或者商号，下同）、行业或者经营特点、组织形式。

企业名称应当冠以企业所在地省（包括自治区、直辖市，下同）或者市（包括州，下同）或者县（包括市辖区，下同）行政区划名称。

经国家工商行政管理局核准，下列企业的企业名称可以不冠以企业所在地行政区划名称：

- （一）本规定第十三条所列企业；
- （二）历史悠久、字号驰名的企业；
- （三）外商投资企业。

第八条企业名称应当使用汉字，民族自治地方的企业名称可以同时使用本民族自治地方通用的民族文字。

企业使用外文名称的，其外文名称应当与中文名称相一致，并报登记主管机关登记注册。

第九条企业名称不得含有下列内容和文字：

- （一）有损于国家、社会公共利益的；
- （二）可能对公众造成欺骗或者误解的；
- （三）外国国家（地区）名称、国际组织名称；
- （四）政党名称、党政军机关名称、群众组织名称、社会团体名称及部队番号；
- （五）汉语拼音字母（外文名称中使用的除外）、数字；

(六) 其他法律、行政法规规定禁止的。

第十条企业可以选择字号。字号应当由两个以上的字组成。

企业有正当理由可以使用本地或者异地地名作字号,但不得使用县级以上行政区划名称作字号。

私营企业可以使用投资人姓名作字号。

第十一条企业应当根据其主营业务,依照国家行业分类标准划分的类别,在企业名称中标明所属行业或者经营特点。

第十二条企业应当根据其组织结构或者责任形式,在企业名称中标明组织形式。所标明的组织形式必须明确易懂。

第十三条下列企业,可以申请在企业名称中使用“中国”、“中华”或者冠以“国际”字词:

- (一) 全国性公司;
- (二) 国务院或其授权的机关批准的大型进出口企业;
- (三) 国务院或其授权的机关批准的大型企业集团;
- (四) 国家工商行政管理局规定的其他企业。

第十四条企业设立分支机构的,企业及其分支机构的企业名称应当符合下列规定:

- (一) 在企业名称中使用“总”字的,必须下设三个以上分支机构;
- (二) 不能独立承担民事责任的分支机构,其企业名称应当冠以其所从属企业的名称,缀以“分公司”、“分厂”、“分店”等字词,并标明该分支机构的行业和所在地行政区划名称或者地名,但其行业与其所从属的企业一致的,可以从略;
- (三) 能够独立承担民事责任的分支机构,应当使用独立的企业

名称，并可以使用其所从属企业的企业名称中的字号；

（四）能够独立承担民事责任的分支机构再设立分支机构的，所设立的分支机构不得在其企业名称中使用总机构的名称。

第十五条联营企业的企业名称可以使用联营成员的字号，但不得使用联营成员的企业名称。联营企业应当在其企业名称中标明“联营”或者“联合”字词。

第十六条企业有特殊原因的，可以在开业登记前预先单独申请企业名称登记注册。预先单独申请企业名称登记注册时，应当提交企业组建负责人签署的申请书、章程草案和主管部门或者审批机关的批准文件。

第十七条外商投资企业应当在项目建议书和可行性研究报告批准后，合同、章程批准之前，预先单独申请企业名称登记注册。外商投资企业预先单独申请企业名称登记注册时，应当提交企业组建负责人签署的申请书、项目建议书、可行性研究报告的批准文件，以及投资者所在国（地区）主管当局出具的合法开业证明。

第十八条登记主管机关应当在收到企业提交的预先单独申请企业名称登记注册的全部材料之日起，10 日内作出核准或者驳回的决定。

登记主管机关核准预先单独申请登记注册的企业名称后，核发《企业名称登记证书》。

第十九条预先单独申请登记注册的企业名称经核准后，保留期为1 年。经批准有筹建期的，企业名称保留到筹建期终止。在保留期内不得用于从事生产经营活动。

保留期届满不办理企业开业登记的，其企业名称自动失效，企业应当在期限届满之日起 10 日内将《企业名称登记证书》交回登记主



管机关。

第二十条企业的印章、银行账户、牌匾、信笺所使用的名称应当与登记注册的企业名称相同。从事商业、公共饮食、服务等行业的企业名称牌匾可适当简化，但应当报登记主管机关备案。

第二十一条申请登记注册的企业名称与下列情况的企业名称相同或者近似的，登记主管机关不予核准：

- （一）企业被撤销未满 3 年的；
- （二）企业营业执照被吊销未满 3 年的；
- （三）企业因本条第（一）、（二）项所列情况以外的原因办理注销登记未满 1 年的。

第二十二条企业名称经核准登记注册后，无特殊原因在 1 年内不得申请变更。

第二十三条企业名称可以随企业或者企业的一部分一并转让。

企业名称只能转让给一户企业。企业名称的转让方与受让方应当签订书面合同或者协议，报原登记主管机关核准。

企业名称转让后，转让方不得继续使用已转让的企业名称。

第二十四条两个以上企业向同一登记主管机关申请相同的符合规定的企业名称，登记主管机关依照申请在先原则核定。属于同一天申请的，应当由企业协商解决；协商不成的，由登记主管机关作出裁决。

两个以上企业向不同登记主管机关申请相同的企业名称，登记主管机关依照受理在先原则核定。属于同一天受理的，应当由企业协商解决；协商不成的，由各该登记主管机关报共同的上级登记主管机关作出裁决。



第二十五条两个以上的企业因已登记注册的企业名称相同或者近似而发生争议时，登记主管机关依照注册在先原则处理。

中国企业的企业名称与外国（地区）企业的企业名称在中国境内发生争议并向登记主管机关申请裁决时，由国家工商行政管理局依据我国缔结或者参加的国际条约的规定的原则或者本规定处理。

第二十六条违反本规定的下列行为，由登记主管机关区别情节，予以处罚：

（一）使用未经核准登记注册的企业名称从事生产经营活动的，责令停止经营活动，没收非法所得或者处以 2000 元以上、2 万元以下罚款，情节严重的，可以并处；

（二）擅自改变企业名称的，予以警告或者处以 1000 元以上、1 万元以下罚款，并限期办理变更登记；

（三）擅自转让或者出租自己的企业名称的，没收非法所得并处以 1000 元以上、1 万元以下罚款；

（四）使用保留期内的企业名称从事生产经营活动或者保留期届满不按期将《企业名称登记证书》交回登记主管机关的，予以警告或者处以 500 元以上、5000 元以下罚款；

（五）违反本规定第二十条规定的，予以警告并处以 500 元以上、5000 元以下罚款。

第二十七条擅自使用他人已经登记注册的企业名称或者有其他侵犯他人企业名称专用权行为的，被侵权人可以向侵权人所在地登记主管机关要求处理。登记主管机关有权责令侵权人停止侵权行为，赔偿被侵权人因该侵权行为所遭受的损失，没收非法所得并处以 5000 元以上、5 万元以下罚款。

对侵犯他人企业名称专用权的，被侵权人也可以直接向人民法院

起诉。

第二十八条对登记主管机关根据本规定作出的具体行政行为不服的，当事人可以在收到通知之日起 15 日内向上一级登记主管机关申请复议。上级登记主管机关应当在收到复议申请之日起 30 日内作出复议决定。对复议决定不服的，可以依法向人民法院起诉。

逾期不申请复议，或者复议后拒不执行复议决定，又不起诉的，登记主管机关可以强制更改企业名称，扣缴企业营业执照。

第二十九条外国（地区）企业可以在中国境内申请企业名称登记注册。

外国（地区）企业应当向国家工商行政管理局提出企业名称登记注册的申请，并提交外国（地区）企业法定代表人签署的申请书、外国（地区）企业章程和企业所在国（地区）主管当局出具的合法开业证明。登记主管机关应当在收到外国（地区）企业申请名称登记注册的全部材料之日起 30 日内作出初步审查，通过初审的，予以公告。外国（地区）企业名称的公告期为 6 个月，在此期间无异议或者异议不成立的，予以核准登记注册，企业名称保留期为 5 年。登记主管机关核准登记注册外国（地区）企业名称后，应当核发《企业名称登记证书》。外国（地区）企业名称登记注册后需要变更或者保留期届满要求续展的，应当重新申请登记注册。

第三十条在登记主管机关登记注册的事业单位及事业单位开办的经营单位的名称和个体工商户的名称登记管理，参照本规定执行。

第三十一条本规定施行前已经核准登记注册的企业名称，准予继续使用，但严重不符合本规定的，应予纠正。

第三十二条《企业名称登记证书》由国家工商行政管理局统一印制。

第三十三条本规定由国家工商行政管理局负责解释。

第三十四条本规定自 1991 年 9 月 1 日起施行。1985 年 5 月 23 日国务院批准，1985 年 6 月 15 日国家工商行政管理局公布的《工商企业名称登记管理暂行规定》同时废止。

## 企业名称登记管理实施办法(国家工商局 2004 修订)

《企业名称登记管理实施办法》已经中华人民共和国国家工商行政管理总局局务会议决定修改，现予公布，自 2004 年 7 月 1 日起施行。

局长：王众孚

二 00 四年六月十四日

### 第一章总则

第一条为了加强和完善企业名称的登记管理，保护企业名称所有人的合法权益，维护公平竞争秩序，根据《企业名称登记管理规定》和有关法律、行政法规，制定本办法。

第二条本办法适用于工商行政管理机关登记注册的企业法人和不具有法人资格的企业的名称。

第三条企业应当依法选择自己的名称，并申请登记注册。企业自成立之日起享有名称权。

第四条各级工商行政管理机关应当依法核准登记企业名称。

超越权限核准的企业名称应当予以纠正。

第五条工商行政管理机关对企业名称实行分级登记管理。国家工商行政管理总局主管全国企业名称登记管理工作，并负责核准下列企业名称：

- (一) 冠以“中国”、“中华”、“全国”、“国家”、“国际”等字样的；
- (二) 在名称中间使用“中国”、“中华”、“全国”、“国家”等字样的；

(三) 不含行政区划的。

地方工商行政管理局负责核准前款规定以外的下列企业名称：

(一) 冠以同级行政区划的；

(二) 符合本办法第十二条的含有同级行政区划的。

国家工商行政管理总局授予外商投资企业核准登记权的工商行政管理局按本办法核准外商投资企业名称。

## 第二章企业名称

第六条企业法人名称中不得含有其他法人的名称，国家工商行政管理总局另有规定的除外。

第七条企业名称中不得含有另一个企业名称。

企业分支机构名称应当冠以其所从属企业的名称。

第八条企业名称应当使用符合国家规范的汉字，不得使用汉语拼音字母、阿拉伯数字。

企业名称需译成外文使用的，由企业依据文字翻译原则自行翻译使用，不需报工商行政管理机关核准登记。

第九条企业名称应当由行政区划、字号、行业、组织形式依次组成，法律、行政法规和本办法另有规定的除外。

第十条除国务院决定设立的企业外，企业名称不得冠以“中国”、“中华”、“全国”、“国家”、“国际”等字样。

在企业名称中间使用“中国”、“中华”、“全国”、“国家”、“国际”等字样的，该字样应是行业的限定语。

使用外国（地区）出资企业字号的外商独资企业、外方控股的外

商投资企业，可以在名称中间使用“（中国）”字样。

第十一条企业名称中的行政区划是本企业所在地县级以上行政区划的名称或地名。

市辖区的名称不能单独用作企业名称中的行政区划。市辖区名称与市行政区划连用的企业名称，由市工商行政管理局核准。

省、市、县行政区划连用的企业名称，由最高级别行政区的工商行政管理局核准。

第十二条具备下列条件的企业法人，可以将名称中的行政区划放在字号之后，组织形式之前：

- （一）使用控股企业名称中的字号；
- （二）该控股企业的名称不含行政区划。

第十三条经国家工商行政管理总局核准，符合下列条件之一的企业法人，可以使用不含行政区划的企业名称：

- （一）国务院批准的；
- （二）国家工商行政管理总局登记注册的；
- （三）注册资本（或注册资金）不少于 5000 万元人民币的；
- （四）国家工商行政管理总局另有规定的。

第十四条企业名称中的字号应当由 2 个以上的字组成。

行政区划不得用作字号，但县以上行政区划的地名具有其他含义的除外。

第十五条企业名称可以使用自然人投资人的姓名作字号。

第十六条企业名称中的行业表述应当是反映企业经济活动性质所属国民经济行业或者企业经营特点的用语。

企业名称中行业用语表述的内容应当与企业经营范围一致。

第十七条企业经济活动性质分别属于国民经济行业不同大类的,应当选择主要经济活动性质所属国民经济行业类别用语表述企业名称中的行业。

第十八条企业名称中不使用国民经济行业类别用语表述企业所从事行业的,应当符合以下条件:

- (一) 企业经济活动性质分别属于国民经济行业 5 个以上大类;
- (二) 企业注册资本(或注册资金)1 亿元以上或者是企业集团的母公司;
- (三) 与同一工商行政管理机关核准或者登记注册的企业名称中字号不相同。

第十九条企业为反映其经营特点,可以在名称中的字号之后使用国家(地区)名称或者县级以上行政区划的地名。

上述地名不视为企业名称中的行政区划。

第二十条企业名称不应当明示或者暗示有超越其经营范围的业务。

### 第三章企业名称的登记注册

第二十一条企业营业执照上只准标明一个企业名称。

第二十二条设立公司应当申请名称预先核准。

法律、行政法规规定设立企业必须报经审批或者企业经营范围中有法律、行政法规规定必须报经审批项目的,应当在报送审批前办理企业名称预先核准,并以工商行政管理机关核准的企业名称报送审批。

设立其他企业可以申请名称预先核准。

第二十三条申请企业名称预先核准,应当由全体出资人、合伙人、合作者(以下统称投资人)指定的代表或者委托的代理人,向有名称核准管辖权的工商行政管理机关提交企业名称预先核准申请书。

企业名称预先核准申请书应当载明企业的名称(可以载明备选名称)、住所、注册资本、经营范围、投资人名称或者姓名、投资额和投资比例、授权委托意见(指定的代表或者委托的代理人姓名、权限和期限),并由全体投资人签名盖章。

企业名称预先核准申请书上应当粘贴指定的代表或者委托的代理人身份证复印件。

第二十四条直接到工商行政管理机关办理企业名称预先核准的,工商行政管理机关应当场对申请预先核准的企业名称作出核准或者驳回的决定。予以核准的,发给《企业名称预先核准通知书》;予以驳回的,发给《企业名称驳回通知书》。

通过邮寄、传真、电子数据交换等方式申请企业名称预先核准的,按照《企业登记程序规定》执行。

第二十五条申请企业设立登记,已办理企业名称预先核准的,应当提交《企业名称预先核准通知书》。

设立企业名称涉及法律、行政法规规定必须报经审批,未能提交审批文件的,登记机关不得以预先核准的企业名称登记注册。

企业名称预先核准与企业登记注册不在同一工商行政管理机关办理的,登记机关应当自企业登记注册之日起30日内,将有关登记情况送核准企业名称的工商行政管理机关备案。

第二十六条企业变更名称,应当向其登记机关申请变更登记。

企业申请变更的名称,属登记机关管辖的,由登记机关直接办理变更登记。



企业申请变更的名称，不属登记机关管辖的，按本办法第二十七条规定办理。

企业名称变更登记核准之日起 30 日内，企业应当申请办理其分支机构名称的变更登记。

第二十七条申请企业名称变更登记，企业登记和企业名称核准不在同一工商行政管理机关的，企业登记机关应当对企业拟变更的名称进行初审，并向有名称管辖权的工商行政管理机关报送企业名称变更核准意见书。

企业名称变更核准意见书上应当载明原企业名称、拟变更的企业名称（备选名称）、住所、注册资本、经营范围、投资人名称或者姓名、企业登记机关的审查意见，并加盖公章。有名称管辖权的工商行政管理机关收到企业名称变更核准意见书后，应在 5 日内作出核准或驳回的决定，核准的，发给《企业名称变更核准通知书》；驳回的，发给《企业名称驳回通知书》。

登记机关应当在核准企业名称变更登记之日起 30 日内，将有关登记情况送核准企业名称的工商行政管理机关备案。

第二十八条公司名称预先核准和公司名称变更核准的有效期为 6 个月，有效期满，核准的名称自动失效。

第二十九条企业被撤销有关业务经营权，而其名称又表明了该项业务时，企业应当在被撤销该项业务经营权之日起 1 个月内，向登记机关申请变更企业名称等登记事项。

第三十条企业办理注销登记或者被吊销营业执照，如其名称是经其他工商行政管理机关核准的，登记机关应当将核准注销登记情况或者行政处罚决定书送核准该企业名称的工商行政管理机关备案。

第三十一条企业名称有下列情形之一的，不予核准：

(一) 与同一工商行政管理机关核准或者登记注册的同行业企业名称字号相同，有投资关系的除外；

(二) 与同一工商行政管理机关核准或者登记注册符合本办法第十八条的企业名称字号相同，有投资关系的除外；

(三) 与其他企业变更名称未满 1 年的原名称相同；

(四) 与注销登记或者被吊销营业执照未满 3 年的企业名称相同；

(五) 其他违反法律、行政法规的。

第三十二条工商行政管理机关应当建立企业名称核准登记档案。

第三十三条《企业名称预先核准通知书》、《企业名称变更核准通知书》、《企业名称驳回通知书》及企业名称核准登记表格式样由国家工商行政管理总局统一制定。

第三十四条外国（地区）企业名称，依据我国参加的国际公约、协定、条约等有关规定予以保护。

#### 第四章企业名称的使用

第三十五条预先核准的企业名称在有效期内，不得用于经营活动，不得转让。

企业变更名称，在其登记机关核准变更登记前，不得使用《企业名称变更核准通知书》上核准变更的企业名称从事经营活动，也不得转让。

第三十六条企业应当在住所地标明企业名称。

第三十七条企业的印章、银行账户、信笺所使用的企业名称，应当与其营业执照上的企业名称相同。

第三十八条法律文书使用企业名称,应当与该企业营业执照上的企业名称相同。

第三十九条企业使用名称,应当遵循诚实信用的原则。

## 第五章监督管理与争议处理

第四十条各级工商行政管理机关对在本机关管辖地域内从事活动的企业使用企业名称的行为,依法进行监督管理。

第四十一条已经登记注册的企业名称,在使用中对公众造成欺骗或者误解的,或者损害他人合法权益的,应当认定为不适宜的企业名称予以纠正。

第四十二条企业因名称与他人发生争议,可以向工商行政管理机关申请处理,也可以向人民法院起诉。

第四十三条企业请求工商行政管理机关处理名称争议时,应当向核准他人名称的工商行政管理机关提交以下材料:

- (一) 申请书;
- (二) 申请人的资格证明;
- (三) 举证材料;
- (四) 其他有关材料。

申请书应当由申请人签署并载明申请人和被申请人的情况、名称争议事实及理由、请求事项等内容。

委托代理的,还应当提交委托书和被委托人资格证明。

第四十四条工商行政管理机关受理企业名称争议后,应当按以下程序在6个月内作出处理:

- (一) 查证申请人和被申请人企业名称登记注册的情况;
- (二) 调查核实申请人提交的材料和有关争议的情况;
- (三) 将有关名称争议情况书面告知被申请人, 要求被申请人在 1 个月内对争议问题提交书面意见;
- (四) 依据保护工业产权的原则和企业名称登记管理的有关规定作出处理。

## 第六章附则

第四十五条以下需在工商行政管理机关办理登记的名称, 参照《企业名称登记管理规定》和本办法办理:

- (一) 企业集团的名称, 其构成为: 行政区划 + 字号 + 行业 + “集团”字样;
- (二) 其他按规定需在工商行政管理机关办理登记的组织的名称。

第四十六条企业名称预先核准申请书和企业名称变更核准意见书由国家工商行政管理总局统一制发标准格式文本, 各地工商行政管理机关按照标准格式文本印制。

第四十七条本办法自 2004 年 7 月 1 日起施行。

国家工商行政管理局《关于贯彻〈企业名称登记管理规定〉有关问题的通知》(工商企字 [1991] 第 309 号)、《关于执行〈企业名称登记管理规定〉有关问题的补充通知》(工商企字 [1992] 第 283 号)、《关于外商投资企业名称登记管理有关问题的通知》(工商企字 [1993] 第 152 号) 同时废止。

国家工商行政管理总局其他文件中有关企业名称的规定, 与《企业名称登记管理规定》和本办法抵触的, 同时失效。

## 浙江省企业商号管理和保护规定（浙江人大 2006）

浙江省人民代表大会常务委员会公告（第 62 号）

《浙江省企业商号管理和保护规定》已于 2006 年 11 月 30 日经浙江省第十届人民代表大会常务委员会第二十八次会议通过，现予公布，自 2007 年 3 月 1 日起施行。

浙江省人民代表大会常务委员会

2006 年 11 月 30 日

第一条 为了加强企业商号管理，保护企业合法权益，维护公平竞争秩序，根据《中华人民共和国反不正当竞争法》和《企业名称登记管理规定》等法律、行政法规，结合本省实际，制定本规定。

第二条 本省行政区域内企业商号的管理和保护适用本规定。

第三条 本规定所称企业商号，即字号，是指企业名称中除行政区划、行业或者经营特点、组织形式外显著区别于其他企业的标志性文字。

第四条 县级以上工商行政管理部门负责本行政区域内企业商号的管理和保护工作。

第五条 工商行政管理部门应当建立全省统一的企业名称登记信息查询系统，为企业名称申请人查询商号使用情况提供便利。

第六条 企业名称未经核准登记不得使用。

申请和使用企业名称，应当遵循诚实信用原则，避免使公众对企业主体或者企业间投资关系等产生误认、误解。

第七条申请登记的企业名称,其商号应当由两个以上的汉字组成,并不得含有下列内容和文字:

(一) 含有迷信、淫秽、暴力或者民族、宗教歧视等损害国家利益、社会公共利益和违反社会公德内容的;

(二) 外国国家(地区)名称、国际组织名称;

(三) 政党名称、党政军机关名称、群众组织名称、社会团体名称及部队番号;

(四) 县级以上行政区划名称,但县级以上行政区划名称具有其他含义的除外;

(五) 可能使公众产生误认、误解的;

(六) 国家禁止使用的其他文字。

第八条申请登记的企业名称,含行业表述的,其商号不得与同一登记机关已核准或者登记的同行业企业名称中的商号相同或者近似,也不得与同一登记机关已核准或者登记的不含行业表述的企业名称中的商号相同或者近似。有投资关系的企业之间另有约定的,从其约定。

第九条申请登记的企业名称,不含行业表述的,其商号不得与同一登记机关已核准或者登记的企业名称中的商号相同或者近似。有投资关系的企业之间另有约定的,从其约定。

第十条申请登记的企业名称,其商号不得与他人的驰名商标、浙江省著名商标的文字相同或者近似,但驰名商标或者浙江省著名商标所有人书面同意的除外。

第十一条申请登记的企业名称,其商号不得与浙江省知名商号相同或者近似。有投资关系的企业之间另有约定的,从其约定。

第十二条企业名称的行业表述文字相同或者行业表述文字不同但文字本身含义相同的，应当认定为本规定第八条规定中的“同行业”。

企业商号间字形相似的，应当认定为本规定第八条、第九条规定中的“近似”。

企业商号与驰名商标、浙江省著名商标的文字或者浙江省知名商号的主要字段相同或者字形相似的，应当认定为本规定第十条、第十一条规定中的“近似”。

第十三条本省登记的企业认为其他企业的商号与其商号相同或者近似，已经引起公众误认、误解，并可能损害其利益的，可以向省工商行政管理部门申请认定浙江省知名商号。

认定浙江省知名商号应当考虑下列因素：

（一）申请人的销售额、税收、市场占有率等主要经济指标在本省同行业中的排位；

（二）申请人近四年内遵守法律法规、诚实守信和承担社会责任的情况；

（三）相关公众或者行业对该商号的知晓和认同程度；

（四）该商号连续使用的年限以及被国家和省认定为老字号的事实；

（五）该商号宣传工作的持续时间、程度和地理范围；

（六）该商号的独创性和显著性；

（七）该商号知名的其他因素。

第十四条省工商行政管理部门应当根据本规定第十三条第二款规定对知名商号认定申请进行初审，并将其初审意见和申请人的申请材料一并提交浙江省知名商号评审委员会评审。

评审委员会由十七人组成，其组成人员在每次评审前从知名商号评审专家库中随机确定。

知名商号评审专家库由省工商行政管理部门会同省其他有关部门、行业协会建立，其成员不得少于六十人。

评审委员会的评审采用无记名投票方式。

评审委员会评审确认企业商号为浙江省知名商号，须经其全体组成人员三分之二以上通过。

第十五条经评审委员会评审确认为浙江省知名商号的，省工商行政管理部门应当在省级媒体上予以公示。自公示之日起三十日内，任何人均可以向省工商行政管理部门提出异议。省工商行政管理部门应当在六十日内调查核实。

公示期满无异议或者经调查核实异议不能成立的，省工商行政管理部门应当予以认定，并在省级媒体上予以公告。

第十六条浙江省知名商号有效期为六年，自认定公告之日起计算。

浙江省知名商号有效期届满三个月前，其所有人可以向省工商行政管理部门申请延续。符合浙江省知名商号相应认定条件的，省工商行政管理部门应当予以认定延续，每次延续有效期为六年。

第十七条浙江省知名商号认定后，其所有人有下列情形之一的，省工商行政管理部门应当撤销该浙江省知名商号的认定，并在省级媒体上予以公告：

- （一）被发现以弄虚作假、贿赂等不正当手段取得认定的；
- （二）注销或者被吊销营业执照的；
- （三）其企业名称变更登记后不再使用该商号的；
- （四）有重大违法行为，在公众中造成不良影响的。



第十八条省工商行政管理部门应当按照公平、公正、公开原则，根据本规定制定具体办法，对浙江省知名商号认定的具体条件、评审专家库成员的资格、评审认定的规则和程序等作出规定，报省人民政府批准后实施。

第十九条对省工商行政管理部门不予认定或者撤销浙江省知名商号的行为不服的，可以依法申请复议或者提起诉讼。

第二十条浙江省知名商号认定前，本省其他企业已经依法以其相同或者近似的文字作为商号使用的，可以继续使用，但不得许可其他企业使用，不得利用广告或者其他方法作引人误认、误解的虚假宣传。

第二十一条违反本规定第六条第一款规定的，按照《企业名称登记管理规定》的规定处理。违反本规定第六条第二款和第二十条规定，不正当使用企业名称，构成不正当竞争的，按照《中华人民共和国反不正当竞争法》等法律、法规的规定处理。

第二十二条工商行政管理部门工作人员、评审委员会组成人员在商号管理和保护以及浙江省知名商号认定过程中，徇私舞弊、滥用职权、玩忽职守、索贿受贿的，由有关部门依法处理；构成犯罪的，依法追究刑事责任。

第二十三条本省个体工商户的商号管理和保护，参照本规定执行。

第二十四条本规定自 2007 年 3 月 1 日起施行。

## 重庆市工商行政管理局外国(地区)知名企业商号预保护试行办法 (重庆工商局 2009)

(渝工商发[2009]11号 二〇〇九年四月二日)

第一条 为了促进外商投资,保护外国(地区)知名企业商号权,根据企业名称登记管理相关规定,制定本办法。

第二条 凡可能在渝投资的外国(地区)企业可向本局申请商号预保护。

被准予预保护的商号,在本办法规定保护期限内,非经权利人同意,本市企业和个人不得在相同或类似的行业中使用与其相同或近似的商号,本市各级登记机关也不得核准与其相同或近似的商号。

第三条 实施外国(地区)企业商号预保护,遵循公开公正、保护在先权利和申请在先原则。申请的商号不得具有法律、行政法规和国家工商行政管理总局规章禁止的内容。

第四条 外国(地区)企业可以直接向本局提出商号预保护申请,也可由其在中国境内设立的常驻代表机构、投资性公司向本局提出商号预保护申请。

第五条 申请预保护的商号应符合下列条件:

- (一) 为简体汉语文字;
- (二) 在一定范围内具有知名度,即在世界或外国(地区)企业注册地及中国境内知名;
- (三) 与外国(地区)企业具有关联性。

前款第(三)项所称的关联性,可以是外国(地区)企业所使用

的文字及其音译或意译，也可以是其在中国大陆、台港澳地区及新加坡等国家或地区已投资企业所使用的文字。

第六条下列文字不得作为预保护的商号：

（一）与本市已核准且有效的企业、个体工商户名称中的商号相同或近似的文字；

（二）与中国驰名商标、重庆市著名商标和重庆市知名字号相同或近似的文字，易于导致相关公众误解的；

（三）《企业名称登记管理规定》及其实施细则禁止使用的文字；

（四）违反其他法律、行政法规规定的文字。

前款规定的“相同”“近似”，由本局根据文字的音、形、义，结合行政区划及对应的行业进行判断。

第七条申请商号预保护，应当明确该商号拟对应的行业。对应两个或两个以上行业的应分别提出申请。包含该商号的拟用名称中使用概括性行业用语或不表述具体行业的除外。

第八条申请商号预保护应提交下列文件：

（一）外国（地区）企业主体资格证明文件复印件。由外国（地区）企业在中国境内设立的常驻代表机构或投资性公司提出申请的，提交加盖该常驻代表机构、投资性公司印章的登记证、企业法人营业执照复印件。

（二）证明申请预保护的商号与外国（地区）企业商号具有关联性的相关材料。

（三）证明外国（地区）企业知名度的相关材料。

（四）由外国（地区）企业或其投资性公司、常驻代表机构的法定代表人、首席代表签署的外国（地区）企业商号预保护申请书。

(五) 本局要求的其他证明文件。

由本市常驻代表机构、投资性公司提出申请的，免于提交前款第（一）项规定的文件。

申请预保护的商号如属外国（地区）企业商号的外文音译、意译，免于提交前款第（二）项规定的证明文件。

申请预保护的商号为驰名商标中的文字或相关公众知晓的音译、意译，无需提交前款第（三）项规定的材料。

近五年中曾进入世界五百强行列的外国（地区）企业、外国（地区）上市公司，无需提交前款第（三）项规定的材料。

第九条外国（地区）企业申请商号预保护，应于本局规定的截止日前提出申请。本局也可以在必要时对特定申请人的申请进行审查。

第十条本局收到申请人的申请书后，根据本办法的规定进行初审。经审查符合本办法规定的，发出《商号预保护申请受理通知书》，并载入企业名称数据库。不符合本办法规定的，发出《商号预保护申请不予受理通知书》，并告知理由。

初审受理并载入企业名称数据库的商号，除对权利人外，各级登记机关不得在相同或类似的行业上用于核准企业名称或个体工商户字号。

申请人不服本局不予受理的初审决定，可在收到不予受理通知书后十五日内提出异议。

第十一条本局对初审后受理的商号发布初审公告，相关公众可于公告后十五日内向本局提出异议。

第十二条对于相关公众提出的异议，本局将异议意见转告申请人后，申请人应在规定时间内作出答辩。申请人逾期拒不答辩的，视为

自动撤回申请。

第十三条 本局组成外国（地区）企业商号预保护审查委员会，对经初审公告的商号、申请人及相关公众提出的异议进行审查，对符合条件的予以公告，纳入企业名称数据库，并核发《商号预保护决定书》。不符合条件的，书面通知申请人，并陈述理由。

第十四条 本局认为已纳入预保护的商号存在《企业名称登记管理规定》第九条规定的情形，可以撤销预保护决定并从企业名称数据库中将该商号删除，并告知申请人。

第十五条 商号预保护期限为三年，自本局决定公告发布之日起计算。

第十六条 纳入预保护的商号不得转让。经申请人授权，外国（地区）企业的参股企业可在来渝投资时以该商号申请名称预先核准。

外国（地区）企业以预保护的商号正式申请企业名称预先核准时，若有其他投资人，视为同意其共享该商号。

第十七条 外国（地区）企业依法终止，对其已纳入预保护的商号，由本局撤销登记。

第十八条 外国（地区）企业申请商号预保护，本局不收取任何费用。

第十九条 本办法自公布之日起生效。

## 第五部分 商业特许经营的司法解释与审判实务

### 最高人民法院《民事案件案由规定》第五部分知识产权与竞争纠纷 (最高院 2011)

#### 十三 知识产权合同纠纷

##### 131、商标合同纠纷

- (1) 商标权转让合同纠纷
- (2) 商标使用许可合同纠纷
- (3) 商标代理合同纠纷

##### 137、特许经营合同纠纷

##### 138、企业名称（商号）合同纠纷

- (1) 企业名称（商号）转让合同纠纷
- (2) 企业名称（商号）使用合同纠纷

##### 143、商标权权属、侵权纠纷

- (1) 商标权权属纠纷
- (2) 侵害商标权纠纷

#### 十五 不正当竞争纠纷

##### 157、仿冒纠纷

- (1) 擅自使用知名商品特有名称、包装、装潢纠纷

(2) 擅自使用他人企业名称、姓名纠纷

(3) 伪造、冒用产品质量标志纠纷

(4) 伪造产地纠纷

158、商业贿赂不正当竞争纠纷

159、虚假宣传纠纷

160、侵害商业秘密纠纷

(1) 侵害技术秘密纠纷

(2) 侵害经营秘密纠纷

## 最高人民法院知识产权案件年度报告-特许经营合同的定性与判断 (最高院 2011)

### 五、知识产权合同案件审判

#### 38. 特许经营合同的定性与判断

在申请再审人付玉平、李秀荣与被申请人谢金莲、曹火珠及名嘴国际餐饮管理（北京）有限公司（以下简称名嘴公司）特许经营合同纠纷案【(2011)民申字第1262号】中，最高人民法院认为，判断当事人之间的合同是否属于特许经营合同，不应单纯以合同的名称是否包含“特许经营”等关键词加以判断，而应根据合同内容是否符合特许经营的内涵与法律特征来进行综合判断。

本案的基本案情是：2008年3月13日，名嘴公司作为甲方，谢金莲、曹火珠作为乙方，签订《“甜蜜公主”冰淇淋区域代理合同》（以下简称《代理合同》），主要约定甲方授权乙方为三明地区级代理。2008年3月19日，名嘴公司出具《授权证书》，授权谢金莲、曹火珠为“甜蜜公主”冰淇淋店福建省三明地区级代理商。2008年5月5日，谢金莲、曹火珠作为名嘴公司三明地区总代理（甲方），付玉平、李秀荣作为乙方，签订《合作协议》，约定甲方授权乙方有权使用“甜蜜公主”冰淇淋品牌、商号、VI系统、店面字号；甲方对乙方技术骨干人员上岗前提供免费的专业培训，并免费提供长期的技术指导；乙方有权使用甲方的生产工艺、配方及设备的正确操作并包教包会；双方为各自独立的经济实体，双方之间不存在任何共同投资、雇佣承包关系；甲、乙双方其中的任何一方对另一方的债务不承担任何责任；乙方专卖店的商号及VI系统、生产技术、配方及经营管理技术等为甲方所有；乙方有权使用，未经甲方书面许可，乙方不得扩大使用；乙方专卖店的有形资产为乙方所有；乙方经营范围为“甜蜜公主”冰淇



淋系列产品，经营地点为三明市列东江滨新村 46 幢，乙方不得跨区域经营；合同签署当日，乙方一次性向甲方支付 45000 元，含全套设备（供乙方自主开店经营使用）及赠品、技术及配方的转让，培训耗材等费用，此费用不退；自合同签订之日起 10 天内，乙方每年（一次性）向甲方交纳 600 元品牌管理费，如乙方没有按期交纳，甲方有权终止乙方品牌使用权，并在该区域另外发展专卖店。上述合同签订后，付玉平、李秀荣向谢金莲、曹火珠支付了加盟费 4.5 万元、管理费 600 元、购机费 1000 元，并租店，进行装修。谢金莲、曹火珠收取费用后，为付玉平、李秀荣订购约定的相关设备，进行人员培训，提供相关的技术资料，履行了相关的合同义务。2008 年 6 月 10 日，付玉平、李秀荣到三明市梅列区工商行政管理局办理工商登记时，发现“甜蜜公主”冰淇淋品牌已被林志君登记注册，三明市梅列区已有一家经营“甜蜜公主”冰淇淋品牌的专卖店正式开张营业，双方因此产生纠纷。福建省三明市中级人民法院一审认为，名嘴公司与谢金莲、曹火珠签订的《代理合同》系特许经营合同；《合作协议》是基于上述《代理合同》而签订，其内容并非特许经营合同，而是合作协议；付玉平、李秀荣无法办理工商营业执照，谢金莲、曹火珠的行为构成违约，且使付玉平、李秀荣不能实现合同目的。遂判决解除《合作协议》，判令谢金莲、曹火珠偿还付玉平、李秀荣加盟费和管理费，并赔偿店租损失和装修损失。付玉平、李秀荣与谢金莲、曹火珠均不服，提起上诉。福建省高级人民法院二审认为，本案不符合法律规定的解除合同的事由，故判决撤销一审判决，驳回付玉平、李秀荣的诉讼请求。付玉平、李秀荣不服，向最高人民法院申请再审。最高人民法院于 2011 年 12 月 12 日裁定驳回其再审申请。

最高人民法院审查认为：名嘴公司先后与谢金莲、曹火珠签订《代理合同》并出具《授权证书》，授权谢金莲、曹火珠为“甜蜜公主”冰淇淋店福建省三明地区级代理商。《代理合同》和《授权证书》是双方真

实意思的表示，名嘴公司与谢金莲、曹火珠代理关系成立，谢金莲、曹火珠经过名嘴公司的授权，作为名嘴公司的代理人发展加盟店符合法律规定，付玉平、李秀荣关于谢金莲、曹火珠不具备特许人资格以及二审法院没有认定名嘴公司与谢金莲、曹火珠之间关系的主张于法无据。本案中，《合作协议》符合《商业特许经营管理条例》关于特许经营合同的规定，特许人是名嘴公司三明地区总代理谢金莲、曹火珠，被特许人是付玉平、李秀荣，有许可经营的内容，商业运行模式也符合特许经营的模式，《合作协议》是在双方自愿的基础上签订的，系双方当事人的真实意思表示。据此，付玉平、李秀荣关于《合作协议》不是特许经营合同的主张不能成立。

## 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（北京高院 2011）

（2011 年 2 月 24 日 京高法发[2011]49 号）

为妥善处理商业特许经营合同（简称特许经营合同）纠纷，统一审判标准和裁判尺度，根据《中华人民共和国民法通则》、《中华人民共和国合同法》及《商业特许经营管理条例》等法律、行政法规的相关规定，结合审判实践，特制订本意见。

第一条商业特许经营（简称特许经营）是指拥有注册商标、企业标志、专利等经营资源的企业（以下称特许人），以合同形式将其拥有的经营资源许可其他经营者（以下称被特许人）使用，被特许人按照合同约定在统一的经营模式下开展经营，并向特许人支付特许经营费用的经营活动。

特许经营的基本特征在于：（一）特许人拥有注册商标、企业标志、专利等经营资源；（二）被特许人根据特许人的授权在特定经营模式下使用特许人的经营资源；（三）被特许人按照约定向特许人支付特许经营费用。

第二条经营资源既包括注册商标、企业标志、专利，也包括字号、商业秘密、具有独特风格的整体营业形象，以及在先使用并具有一定影响的未注册商标等能够形成某种市场竞争优势的经营资源。

特许人原始取得或经受让取得经营资源，或者取得包括再许可权在内的经营资源独占使用权的，可以视为拥有经营资源。

第三条特许经营合同性质的认定应当以双方当事人约定的合同内容为主要依据，合同名称及合同中有关“本合同不属于特许经营合

同”等类似约定一般不影响对特许经营合同性质的认定。

合同的实际履行与合同中相应约定不一致的,该实际履行可以视为对合同相应约定的变更,并可与合同约定的其他内容一起作为认定特许经营合同性质的依据。

第四条合同中约定一方以另一方的分支机构或者关联公司等名义进行注册并经营,当事人据此主张该合同不属于特许经营合同的,应结合合同约定及实际履行情况等因素综合认定该合同是否属于特许经营合同。

第五条当事人可以在特许经营合同中直接约定特许经营费用,也可以通过货款返点、盈利提成、培训费等形式约定特许经营费用。

特许经营合同既约定被特许人向特许人一次性交付经营资源特许使用费,又约定被特许人按照其经营收入的一定比例等方式向特许人定期交付经营资源特许使用费的,从其约定。

第六条从事特许经营活动,特许人和被特许人应当订立书面特许经营合同。

特许人许可被特许人从事特许经营业务,但未采用书面形式的,一般不影响特许经营合同的效力。

第七条特许人应当自首次订立特许经营合同之日起 15 日内依法向商务主管部门备案。

特许人未及时向商务主管部门备案的,一般不影响特许经营合同的效力。

第八条特许人从事特许经营活动应当拥有至少两个直营店,并且经营时间均超过 1 年。特许经营合同不因特许人不具备前述条件而无效。

特许人拥有的直营店是指特许人利用其经营资源直接从事特许经营业务的直营机构。

第九条企业以外的其他单位和个人不得作为特许人从事特许经营活动，其签订的特许经营合同无效。

第十条法律、行政法规明确规定特许经营的产品或者服务应当经批准方可经营，或者从事特许经营的业务需要具备其他特定条件的，特许人或被特许人为规避上述规定签订的特许经营合同无效，但特许人或被特许人在特许经营纠纷发生前已具备相关特定条件的，可以不认定为无效合同。

第十一条经营资源具有不可续展的法定期限，或者虽具有可续展的法定期限但未依法续展，当事人约定的特许经营合同期限超过该法定期限的，超过部分的约定无效。

第十二条经营资源被依法撤销或者宣告无效的，特许人或被特许人可以依法解除该特许经营合同。

特许经营合同实际履行完毕后，当事人以相关经营资源已被依法撤销或者宣告无效为由请求解除该合同的，不予支持，但因特许人恶意造成被特许人损失的，应当承担损害赔偿等法律责任。

第十三条特许经营合同的一方当事人未按约定履行合同致使合同根本目的难以实现的，对方当事人可以根据《中华人民共和国合同法》第九十四条、九十六条等规定解除合同。

特许经营合同的根本目的是指被特许人在特许人指导下使用特许人的相关经营资源，在特定经营模式下开展特许业务。

除当事人另有约定外，被特许人是否盈利不属于特许经营合同的根本目的。

第十四条特许人在推广宣传特许经营业务过程中使用的广告或

者宣传手册等资料通常应视为要约邀请,但特许人就特许经营所作的说明和承诺对特许经营合同的订立有重大影响的,亦可视为合同内容,当事人违反该说明和承诺的,应当承担违约责任。

第十五条对特许人欺诈的认定应综合考虑特许人隐瞒的信息、提供的虚假信息或夸大的经营资源与合同目的的关联性、与真实信息的背离程度及其对特许经营合同订立和履行的影响程度等因素。

特许人在订立合同过程中隐瞒、提供或者夸大直接关系到特许经营实质内容的相关信息或经营资源,足以导致被特许人签订特许经营合同的,被特许人可以请求撤销或者依法解除该特许经营合同。

第十六条特许人在签订特许经营合同后隐瞒重大变更信息或者提供虚假信息、夸大经营资源,给被特许人从事特许经营业务造成实质影响的,被特许人可以请求撤销或者依法解除该特许经营合同。

与特许人有关的诉讼、仲裁或行政处罚可能直接影响到被特许人是否签订特许经营合同,或者可能对被特许人实现特许经营合同目的产生重大影响,但特许人隐瞒该诉讼、仲裁或行政处罚情况,或者提供虚假诉讼、仲裁或行政处罚信息的,被特许人可以依法解除该特许经营合同。

第十七条在特许经营合同的约定期限内,一方当事人被吊销营业执照,致使其无法按照合同约定履行相应义务的,当事人可以解除该特许经营合同。

特许经营合同的当事人被吊销营业执照致使其无法按照合同约定履行相应义务,该当事人隐瞒该信息给对方当事人造成损失的,应承担损害赔偿等法律责任。

第十八条特许人和被特许人在特许经营合同中约定或者通过其他形式约定被特许人在特许经营合同订立后一定期限内可以单方解

除合同的，从其约定。

特许人和被特许人未约定被特许人在特许经营合同订立后一定期限内可以单方解除合同的，被特许人在特许经营合同订立后的合理期限内仍可以单方解除合同，但被特许人已经实际利用经营资源的除外。

第十九条特许经营合同因特许人的原因未成立、未生效、无效、解除或撤销，或者因被特许人的原因终止履行，被特许人请求返还已经支付的特许经营费用的，应当综合考虑合同的订立和履行情况、实际经营期限、双方当事人的过错程度等因素合理确定返还的数额、比例或方式。

第二十条特许经营合同已经履行完毕，或者虽未履行完毕但合同约定的返还条件成就的，特许人应当及时向被特许人返还押金、保证金，但该押金、保证金已经充抵特许经营费用或被特许人其他债务的除外。

因特许人的原因致使合同未成立或无效、撤销或者解除的，或者被特许人对特许经营合同未成立、无效、撤销或者解除无过错的，特许人应当向被特许人返还押金、保证金。

特许人和被特许人明确约定押金、保证金系定金的，可以适用《中华人民共和国合同法》等相关法律、行政法规的规定。

第二十一条特许经营合同未成立、未生效、无效、解除或撤销的，除当事人另有约定外，被特许人应停止使用特许人许可其使用的相关经营资源，特许人亦可请求被特许人返还或销毁与经营资源有关的授权书、特许使用证明、特许商业标志、技术资料、牌匾等文件或材料。

被特许人不能返还上述文件或材料的，应当赔偿特许人因此受到的损失，但属于被特许人从事特许经营业务过程中的正常消耗的材料



的，可不予返还且不承担损害赔偿责任。

第二十二条特许经营合同未成立、未生效、无效、解除或撤销的，除属于从事特许经营业务过程中的正常消耗外，特许人向被特许人提供的产品或者设备应当返还或折价返还。

第二十三条特许经营合同未成立、未生效、无效、撤销或解除的，无过错的一方当事人可以请求过错方当事人赔偿其因订立及履行合同而产生的实际损失，对于无过错方遭受的丧失缔约机会或其他可得利益的损失，亦可酌情确定过错方予以赔偿。

第二十四条特许经营合同未成立、无效、被撤销以及因解除等事由而终止，或者被认定为不属于特许经营合同的，当事人应按照合同约定履行相应的保密、保管等注意义务，任何一方违反该义务造成对方当事人损失的，应当承担损害赔偿等法律责任。

第二十五条一方当事人主张特许经营合同未成立、未生效、无效或应被解除或撤销而对方当事人主张继续履行合同的，在认定该特许经营合同属于未成立、未生效、无效、应予解除或撤销的情形时，应告知当事人可就特许经营费用、产品设备、经营资源的处置等事由请求一并处理，但当事人坚持另行处理的除外。



## 上海市高级人民法院关于审理特许经营合同纠纷案件若干问题的解 答（上海高院 2012）

### 一、特许经营的法律特征是什么?如何认定特许经营合同?

答：特许经营的法律特征如下：一是特许人拥有注册商标、企业标志、专利、专有技术，以及在先使用并具有一定影响的未注册商标、商业秘密、字号商号等具有知识产权属性的经营资源；二是被特许人在特许人授权的特定经营模式下使用特许人的经营资源；三是被特许人应向特许人支付特许经营费。在审判实务中，存在着特许经营合同性质难以把握等问题，如有的特许经营合同名称为加盟合同、连锁经营合同、品牌专营合同；有的名称为项目合作协议、专柜经营协议、特约经销协议等等。我们认为对特许经营合同性质的把握应采取实质性认定原则，即应当根据合同是否具备了特许经营的法律特征予以认定，而不能仅以当事人所签合同的名称来认定。

### 二、什么是经营模式，经营模式有哪些表现形式和特点？

答：经营模式是指由特许人提供的，可以被被特许人复制的管理、经营方式、形象标志以及产品或者服务渠道的总和。经营模式可以体现在特许人的企业文化、经营理念、管理标准、促销策略、质量控制措施及店铺装修设计等多个方面。经营模式一般具有统一化、规范化、标准化、可复制化等特点。

三、特许人不具备“两店一年”，或者没有向商务主管部门申请备案的，其所签订的特许经营合同效力如何认定？

答：《商业特许经营管理条例》（以下简称条例）第七条第二款“特许人从事特许经营活动应当拥有至少 2 个直营店，并且经营时间超过 1 年”；第八条“特许人应当自首次订立特许经营合同之日起 15 日内，依照本条例的规定向商务主管部门备案”的规定，均属于管理性的强

制性法律规范。特许人不具备“两店一年”及备案条件的不必然导致合同无效。

四、企业以外的其他单位和个人作为特许人从事特许经营活动，其所签订的特许经营合同效力如何认定？

答：《条例》第三条第二款“企业以外的其他单位和个人不得作为特许人从事特许经营活动”的规定，可以认定为行政法規的效力性强制性规定。因此企业以外的其他单位和个人作为特许人与他人签订特许经营合同，可以认定为无效。

五、对于法律、行政法規规定需要经批准方可经营的产品或服务，特许人或者被特许人未被批准的，其所签订的特许经营合同效力如何认定？

答：对于有些产品或者服务，法律、行政法規规定需要经行政批准方可经营的，应当取得有关批准文件。特许人或者被特许人未被批准许可的，其所签订的特许经营合同，可以认定为无效。

六、对于特许人提供的经营资源存在瑕疵，或者被依法撤销、宣告无效的，其所签订的特许经营合同效力如何认定？

答：特许人的经营资源存在瑕疵，主要表现为特许人许可被特许人使用的经营资源不具有处分权或权属不清，以及商标、专利等经营资源未被核准、授权等情况。我们认为在合同签订时，因特许人隐瞒其对经营资源无处分权或权属不清的事实，其行为构成欺诈的，被特许人可以请求撤销合同。对于特许人的经营资源在合同履行期间，因被依法撤销或者宣告无效的，被特许人可以请求解除合同。

关于未注册商标的许可问题，《条例》第三条所规定的经营资源虽然未包括未注册商标，但我国商标法并未禁止未注册商标的许可使用。因此，在先使用并具有一定影响的未注册商标亦可以成为特许人

的经营资源。在特许经营合同纠纷中，不能仅以商标未经注册为由，认定合同无效，而应查明所签合同是否存在欺诈、重大误解等法律事由，以及商标未注册是否会导致合同目的不能实现等因素，综合认定合同效力。

#### 七、如何理解《条例》第三章规定的信息披露制度？

答：《条例》规定的信息披露制度，其目的在于保护被特许人，使其在决定是否投资特许经营项目之前能够获得特许人的必要信息，以预测投资风险，防止商业欺诈。对特许人未履行披露义务的法律后果，应结合《合同法》的有关规定，综合考虑特许人隐瞒、夸大以及提供的虚假信息对合同目的的实现及对合同履行的影响。

#### 八、如何理解《条例》第十二条规定的“一定期限”及“单方解除合同”的含义？

答：《条例》第十二条“特许人和被特许人应当在特许经营合同中约定，被特许人在特许经营合同订立后一定期限内，可以单方解除合同”的规定，其实质是“冷静期”的规定，目的是为了保护被特许人，以缓冲被特许人的投资冲动，赋予被特许人可以反悔的权利，因此在合同签订的合理期限内即使双方当事人未约定此条款，被特许人仍可以单方解除合同，期限有约定的从其约定，没有约定的，应结合行业特点、商业惯例等确定，但合理期限的时间一般不宜过长，通常应掌握在特许人的经营资源尚未被被特许人实际利用之前为宜。

#### 九、特许经营合同因无效、被撤销及解除等原因终止后，特许经营费应如何处理？

答：特许经营费用是指在特许经营合同中约定的被特许人应向特许人交纳的费用。特许经营费一般在合同中被表述为加盟费、特许使用费、品牌使用费、保证金、培训费及广告宣传费等。特许经营合同无效、被撤销或解除后，特许经营费的返还，应当根据特许人与被特

许人的过错程度, 违约责任以及合同的实际履行情况等因素综合确定返还的金额。如被特许人无过错的, 特许人应全额返还特许经营费; 如特许人无过错的, 特许经营费可不予返还; 如双方均存在过错的, 按各自过错责任分担特许经营费的金额。

十、在特许经营合同因无效、被撤销及解除等原因终止后, 涉及到包括商业秘密在内的具有知识产权性质的经营资源, 应如何处理?

答: 被特许人对其在合同订立、履行过程中获悉的特许人的商业秘密, 在特许经营合同无效、被撤销或解除后, 仍负有不得泄露相关信息, 保守商业秘密的后合同义务。涉及到商业秘密的文件、资料应当返还给特许人。特许经营合同被无效、被撤销或解除后, 被特许人应停止使用特许人的知识产权, 返还具有知识产权属性的物品。但属于被特许人从事特许经营业务过程中的正常消耗的材料, 可不予以返还并不承担赔偿责任。

十一、《条例》的起草有哪些立法背景和价值取向。

答: 条例起草的主要目的是为了加强行政管理、使特许经营活动能够有序规范健康发展, 同时也为了充分保护被特许人作为较为弱势的合同一方当事人的合法权益。如条例“两店一年”的规定是为了防止一些企业利用特许经营人进行欺诈活动。“两店一年”设定的初衷是为了提供一个衡量特许经营人的经营资源、经营模式是否成熟的量化指标。而备案制度其目的主要是为便于商务主管部门进行监督管理。条例第 12 条赋予被特许人的单方解除权, 则是对被特许人的保护性条款, 系借鉴国外“冷静期”的立法经验, 以缓冲被特许人的投资冲动等。信息披露制度是为了促进公平交易, 保护被特许人能够获得必要的经营信息, 以判断经营风险和预期收益。

# 海淀区法院特许经营合同纠纷案件审判白皮书（2013—2019）（北京海淀法院 2019）

2019 年 4 月 17 日

## 前 言

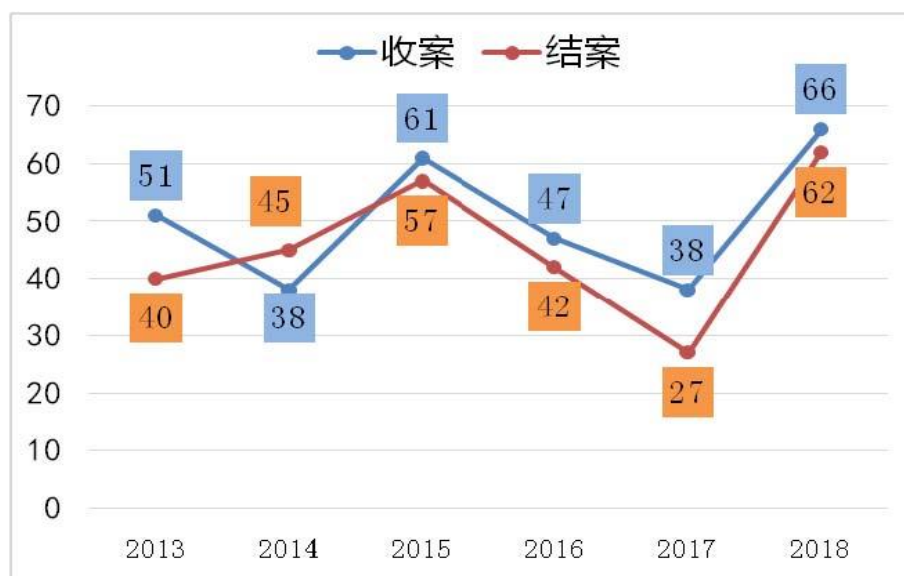
海淀法院地处北京市海淀区这一全国闻名的教育服务大区和网络服务大区，区内著名大学及各类教育培训机构云集，而且各类拥有知识产权品牌及优质经营资源的现代化服务产业发达，因此，大量涉及现代加盟服务业的特许经营合同纠纷案件集中于海淀法院辖区内。相较于传统的知识产权案件而言，此类案件兼具了知识产权案件与商事案件的双重属性与双重视角，这就需要对特许经营合同纠纷案件的审理具有更高的站位、综合的视野、精深的钻研，对法官的专业知识结构与专业审判能力提出了特殊的要求。海淀法院中关村法庭于 2013 年 4 月正式成立，负责审理包括特许经营合同纠纷在内的各类知识产权案件，实现了特许经营合同纠纷案件的专业化集中审判。六年来，海淀法院立足特许经营合同纠纷案件审判实践，不断更新审判理念，完善审判机制，提升审判专业化水平，为保护品牌企业、加盟商及相关第三人的合法权益，构建充分保障知识产权及品牌经济，创建优质的营商环境提供了有力的司法保障。

## 一、六年来特许经营合同纠纷案件审判概况

### （一）审理案件数量及趋势

六年来，海淀法院受理的特许经营合同纠纷案件收结案量呈现出稳中有升的总体态势。截至 2019 年 3 月 31 日，海淀法院受理特许经营合同纠纷案件 330 件，审结 278 件。2013 年收案量为 51 件，结案量为 40 件；2014 年收案量为 38 件，结案量为 38 件；2015 年收案

量为 66 件, 同比增长 73.7%, 结案量为 62 件, 同比增长 37.8%。2016 年及 2017 年收结案量基本与 2014 年收结案量持平, 2018 年收案量达 61 件, 收案量达到新峰值, 结案量达 57 件, 同比增长 74%。截至 2019 年 3 月 31 日, 海淀法院新收特许经营合同纠纷新收案件量已达 29 件, 如果按照年初收案量同比增长, 预计今年年底收案量将创历年收案量的新高。

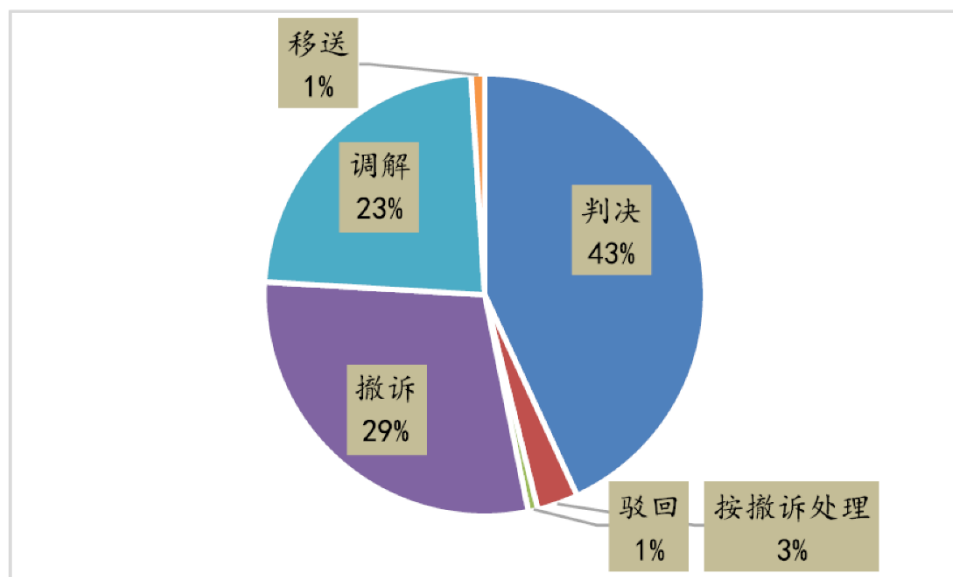


## (二) 结案方式数量及分布

六年多来, 在海淀法院审结的 278 件特许经营合同纠纷中, 判决结案系最主要的结案方式, 共计 104 件, 占比 43%, 其中涉及反诉的案件占到近 1/3。其次为撤诉结案方式, 共计 80 件, 占比 29%。

再次为调解结案方式, 共计 65 件, 占比 23%。至于按撤诉处理、移送、驳回起诉等其他结案方式绝对数量较少, 共计 13 件, 占比近 5%。总体而言, 此类案件的调解率相对较低, 而判决率相对较高, 审理具有较高的难度和复杂性。





### (三) 法律关系主体类型分布

在此次调研发布的已结案中,原告为法人主体的案件共计 89 件,其中,原告为被特许人的,基本上为小型个人独资企业或新设立的有限责任公司,而原告为特许人的,基本是规模较大、经济实力较强的品牌企业。原告为自然人主体的案件达 196 件,这些自然人通常是个体工商户的照主或后续新设企业的投资人或法定代表人,通常在筹备新设企业之前,以个人的名义与特许人建立特许经营合同关系而成为被特许人。被告为法人主体的案件共计 230 件,而原告、被告均为法人主体的案件共计 41 件。统计发现,原告主要为被特许人,多是自然人主体,而被告主要为特许人,通常为法人主体,这体现了特许人与被特许人在主体能力及经济实力上的明显差异。此外,现有案件中还呈现出如下两个突出特点:第一,个别当事人作为原告、被告反复多次出现。如,以北京某教育科技有限公司为当事人的案件为 61 件,这也从一个侧面反映出海淀区作为教育大区的基本特点。第二,相同时间内出现多起不同原告诉同一被告的普通共同诉讼案件,该系列案件在诉讼请求、事实理由等方面基本相同。如,2015 年 14 位被特许人作为原告起诉特许人北京新航标文化发展有限公司,这说明此类案件容易引发多数被特许人共同诉讼特许人的群体性案件。

#### （四）案件类型及诉讼请求类型

调研发现，特许经营合同纠纷常见的类型大致有如下几种：1.确认特许经营合同无效类。此类纠纷多以特许人未进行备案、不具备“两店一年”、不具备特许经营资格为由，要求确认合同无效。2.撤销特许经营合同类。此类纠纷多以特许人诉称被特许人存在虚假宣传、欺诈等要求撤销合同。3.解除特许经营合同类。特许人多以被特许人未缴纳或如期缴纳相关费用为由，被特许人多以特许人未进行信息披露等理由要求解除合同。4.请求违约损害赔偿类。特许人或被特许人以对方存在违约行为要求解除合同或承担违约责任。其中，被特许人起诉特许人的案件占到特许经营合同纠纷案件的近九成，其中，最常见诉讼请求包括如下3项：（1）要求解除或撤销特许经营合同；（2）要求特许人返还加盟费及管理费；（3）要求赔偿人力、水电、取证等各项经济损失。这些诉讼请求基本可见诸于每一案件中。其中，要求特许人返还加盟费用的诉讼请求出现频率非常高，但略少于上述三项。对于加盟费用，司法实践中存在“权益金”“本金”“代理费”“项目合作费”等不同称谓。其余诉讼请求还包括：要求被告支付违约金、要求被告返还保证金、要求被告返还代理费、要求被告返还服务输出、管理、广告等费用。

#### （五）服务类型及分布

在330件案件中，涉及教育类特许经营合同纠纷共计185件，占比50.06%，系最常见的商业服务类型，其次是电子商务网站类特许经营合同纠纷和餐饮服务类特许经营合同纠纷，分别占比约10.6%、7.9%。除此之外，海淀区的特许经营合同纠纷涉及的领域还包括美容服务（化妆品销售、美容、美甲），汽车维修服务，物流服务，家政服务，母婴用品服务等。



## 二、特许经营合同法律关系的界定

### （一）特许经营合同法律关系的定义及其法律特征

商业特许经营是指拥有注册商标、企业标志、专利、专有技术等经营资源的企业（特许人），以合同形式将其拥有的经营资源许可其他经营者（被特许人）使用，被特许人按照合同约定在统一的经营模式下开展经营，并向特许人支付特许经营费用的经营活动。通过特许经营关系的建立，特许人可以以较低的成本迅速扩大商业规模及品牌影响，而被特许人借助特许人成熟的经营资源及管理支持，得以迅速进入市场顺利开展业务。正是由于该模式的巨大优势，特许经营在我国虽然起步较晚，但发展迅速。

特许经营合同是特许人及被特许人为自身创设权利义务，形成特许经营商业关系的重要法律基础。审判实践中，对特许经营合同性质的认定，主要是以合同内容是否体现特许经营基本特征为依据，而不论其具体合同名称为何，主要是从以下几个方面进行司法审查：

1. 特许人是否拥有注册商标、企业标志、专利、字号、商业秘密、具有独特风格的整体营业形象，以及在先使用并具有一定影响的未注册商标等能够形成某种市场竞争优势的经营资源。

2. 被特许人是否根据特许人的授权在特定经营模式下使用特许人的经营资源。被特许人需要在特许人的经营模式下以自己名义开展经营。特许人为了被特许人经营的顺利开展及自身品牌价值的维护，需要对被特许人进行指导和管理。

3. 被特许人是否按照约定向特许人支付特许经营费用。特许经营费用可以体现为加盟费、保证金、管理费，也可以通过货款返点、盈利提成的形式加以约定，可以一次性支付，也可以分期支付。

### （二）特许经营合同与销售代理合同

审判实践中, 特许经营合同关系与销售代理合同关系在商业模式上具有一定的相似性, 销售代理商可以为销售产品而使用商标, 且往往在地域或销售形象上受到一定限制, 因此在案件中双方对于合同性质争议较多。但是, 特许经营合同与销售代理合同在法律关系上存在区别:

首先, 主体地位不同。特许经营合同中, 被特许人与特许人是法律上相互独立的个体, 被特许人以自己名义对外经营, 经营结果须自行承担。而销售代理合同中, 代理人以被代理人的名义开展经营, 除存在过错或特殊约定外, 不承担经营造成的法律责任。

其次, 授权内容不同。特许经营合同的授权对象是被特许人一系列经营资源的使用权, 常具有无形性特征。而销售代理合同主要针对的是具体的产品。

再次, 获利方式不同。特许经营合同中的特许人通过对其经营资源使用权的对外授权、对被特许人的指导支持而获取对价, 被特许人则通过在经营中合理运用特许人的经营资源而获取经营利润。而销售代理中, 代理人则通过销售商品获得代理佣金或差价利润。

最后, 经营模式控制程度不同。特许经营合同中的被特许人需要按照特许人的统一经营模式进行经营, 特许人有较强的控制权。而销售代理合同中对于经营模式的控制程度则相对较弱。

### (三) 特许经营合同与委托管理合同

部分特许人出于对自身品牌形象和良好商誉的维护, 直接对被特许人的店铺进行托管, 在合同中约定托管期限, 待托管期过后再转由被特许人自行经营。这种模式实际上兼具了特许经营合同和委托管理

合同的特征。特许经营合同与委托管理合同的区别在于, 特许经营中, 虽然特许人对被特许人进行支持指导, 但被特许人需要以自己

名义自行开展经营活动，并自负盈亏。而一旦由特许人取代被特许人实际开展经营活动，双方即构成委托管理合同关系。

#### （四）特许经营合同发展的新动向

通过此次调研发现，特许经营合同的发展呈现出一些新动向，即经营模式由简单到复杂，经营资源从单一授权到组合授权，种类不断增多，领域不断扩大，经营创新层出不穷，特许经营合同也相应的向复合合同、无名合同的方向发展，内容更加具体和全面。同时，特许经营合同中托管条款、管辖约定条款、竞业禁止条款等条款的出现和特许经营双方具体履行情况的多样性及复杂性，使特许经营合同纠纷的解决难度不断增加。

### 三、特许经营合同法律关系的主要类型及特征

#### （一）教育服务类

在教育服务领域，由于海淀区是教育服务大区，辖区内各种民办学校及培训机构众多，在这一领域开展特许经营的商家数量庞大，经营涵盖了早教教育、科目辅导、课外兴趣班、外语辅导、动手体验课程等各类细分服务领域，因此产生的特许经营法律纠纷也最多，成为此类案件最高发的领域。此类合同关系的法律特征主要表现为，特许人通常为某教育品牌的权利人或独家授权的管理公司，是某教育品牌或商标的持有人，且拥有成套的教材、教学理念、教育培训体系等经营资源，特许人与被特许人之间通常会签订诸如《教育机构加盟协议》、《教育特许经营合作合同》等协议类型建立教育类特许经营合同关系，被特许人通过这些协议取得在某一指定区域内的许可使用权，获得特许人进行咨询、督导、培训等经营支持的权利，并一次性向特许人支付保证金或加盟费，并根据约定按期（按月或按年度）向特许方支付一定的加盟管理费。司法实践中，该领域的特许经营纠纷通常发生在

特许人是否具有相应教育资质与授权资格、特许人是否如实披露特许经营信息、特许人是否尽到前期指导与督导义务、被特许人是否能够达到预期招生规模等方面。

## （二）网站服务类

在网站服务领域，鉴于海淀区拥有网络服务产业集群的技术及地域优势，各类网络服务品牌企业在海淀区发展迅猛，加盟特许经营是其迅速推广品牌、扩张市场的重要手段，因此该领域产生的特许经营纠纷相对较多，也体现了海淀区作为网络服务产业集群区域的地域特点。此类合同关系的法律特征主要表现为，双方签订网站服务特许经营合同约定，特许人授权被特许人作为某一区域的独家总代理商，并开通某网络平台的分站，分站拥有自己的独立网址，通过提供网络服务来获取利润，特许人向被特许人提供客户信息数据、网络平台支持等经营资源，并向被特许人提供分站运营管理模式及相关产品开发制作的全程技术支持与帮助；网站产品宣传物料、销售合同等物料支持；人员培训及市场整体运作指导支持；市场营销策划方案和促销方案；平台后台的管理权限（可以下载客户资料）等运营支持。被特许人在指定代理区域内销售所代理的产品，年销售总额需达到一定数额，并向特许人支付一次性费用及每月或每年支付一定的管理费用。在司法实践中，该领域的特许经营纠纷通常发生在特许人是否向被特许人提供了充分的技术运营支持、网络平台数据是否真实有效、被特许人是否对相关数据进行隐瞒或弄虚作假等方面。

## （三）餐饮服务类

在餐饮服务领域，由于海淀区内集聚一大批网络及科创企业，年轻人群的大量聚集与网络餐饮信息服务的发达，各类当下流行的创意美食需求旺盛，催生了海淀区一大批小微型品牌加盟餐饮企业的快速发展和扩张，这也使该领域成为特许经营纠纷频发的重要领域。此类

合同关系的法律特征主要表现为，特许人一般拥有某类美食、饮品的注册商标或在先使用并具有一定影响的未注册商标以及其他企业标志、商业字号、美食配方、商业秘密、具有特定风格的整体营业形象等企业知识产权与经营资源，特许人与被特许人往往会签订“某某品牌加盟合作协议”，约定由被特许人开设加盟品牌的餐饮店，特许人负责对店铺的装修设计、前期选址、投资人培训、协助招聘、开业指导等提供服务，被特许人支付一次性的加盟品牌权益金，并且按年或按月支付一定的服务管理费。司法实践中，该领域的特许经营纠纷通常发生在特许人是否拥有授权品牌或资源的合法资质和权利、被特许人是否实际开业或经营加盟品牌餐饮店，在经营过程中是否存在双方过错等方面。

#### （四）美容保健服务类

在美容保健服务领域，此类合同关系的法律特征主要表现为，双方在美容保健特许经营合同中通常约定，被特许人加入特许人的某美容保健服务品牌，如某品牌化妆品销售、美容 SPA 概念馆等，特许人将其特定品牌的美容保健产品交付于被特许人，被特许人以低于市场价的折扣价购入美容或保健产品，同时向特许人支付品牌权益金、首次供货款及相应管理费。司法实践中，该领域的特许经营纠纷通常发生在特许人提供的美容保健产品是否进行备案、特许人是否涉嫌虚假宣传、被特许人是否达到约定规模、被特许人以折扣价格购入的美容保健产品如何计算价值损失，美容保健产品过期时如何退回等方面。

#### （五）酒店服务类

在酒店服务领域，此类合同关系的法律特征主要表现为，双方在酒店服务特许经营合同中通常约定，被特许人加入特许人的某酒店品牌中，被特许人按照特许人的酒店店面设计、装修标准来完成加盟酒店的建设或者改造，酒店名称取名为“某某品牌酒店某某分店”，被特



许人按照约定一次性支付加盟费，并按时支付管理服务费、酒店信息系统使用费、酒店广告费等其他费用。司法实践中，该领域的特许经营纠纷通常发生在合同履行过程中双方各项费用结算、酒店信息平台系统权限及双方对合同无法正常履行的过错确定等方面。

#### （六）游乐服务类

在游乐服务领域，此类合同关系的法律特征主要表现为，双方在游乐服务特许经营合同中通常约定，被特许人加入特许人的某特定游乐服务品牌中，特许人负责对被特许人进行监督管理和指导，有决定被特许人店面整体布局规划的权利，提供店面设计方案、统一形象、经营指导手册等，并需保证被特许人运营区域方圆几公里内不开新店。一般特许人会派人到被特许人指定场地测量尺寸并规划，出场地效果图并进行首次备货，提供设备设施并安装调试完成，保证正常使用达到营业状态。被特许人按照约定支付一定金额的加盟费用，同时需按月或按年度缴纳一定的服务管理费。司法实践中，该领域的特许经营纠纷通常发生在特许人是否指导被特许人进行加盟店的有效选址、被特许人是否实际开张运营加盟店，双方对合同无法正常履行的过错确定等方面。

#### （七）维修服务类

在维修服务领域，此类合同关系的法律特征主要表现为，双方签订维修服务特许经营合同约定，特许人将其特定商标、商号及统一经营模式等经营资源授权给被特许人使用，同时向被特许人提供派驻技术人员及店长，负责相关维修服务培训计划与实施督导。被特许人加入特许人某一维修服务品牌，开设店铺开展维修服务经营，如开展汽车维修服务、数据恢复服务等，并一次性支付相应品牌加盟金及按期支付管理费用，指定购买特许人的品牌产品与品牌设备。在司法实践中，该领域的特许经营纠纷通常发生在特许人是否按约履行了开店选

址及技术指导义务、特许人是否按约履行了及时发货义务、合同解除后是否退还合同款项以及根据货物交付情况、折旧情况、货物存放情况等确定是否需要退还货物或进行货物折抵等方面。

#### （八）其他综合类

除上述类型之外，在特许经营领域，还有家装设计类、私人影院服务类等其他类型的案件，但数量较少，因此在此不一一赘述。

### 四、特许经营合同纠纷案件中的主要诉讼误区

#### （一）混淆合同主体与合同履行主体

此次调研发现，当事人在诉讼中混淆特许经营合同主体与合同履行主体之间的关系问题较为突出，主要存在以下两种争议：一是合同款项的给付或者接收主体与合同签订主体不一致的情形。市场环境下，特许人常出于税收、工商营业等方面的考量，在签订合同时以某一法人为主体，而在接收合同款项时又以另一法人为主体。被特许人也存在给付款项的主体与签订合同的主体不一致的情形。对此，司法审查中，合同的履行主体仍应以缔约主体为准，仅仅为接收或者给付款项之行为的主体，不宜认定为合同履行主体。二是被特许人以个人名义签订合同后，合同履行过程中，特许人明确要求被特许人后续注册公司并以公司名义进行经营，且合同履行期间内，被特许人均以后续注册公司的名义履行相关合同义务，三方均未提出异议的，则应当以承继了特许经营合同权利义务的后续注册公司为合同主体判断标准。

#### （二）混淆经营主体资格的效力性强制规定与管理性强制规定

我国《商业特许经营管理条例》规定，从事特许经营行为的特许人必须是企业，企业以外的其他单位和个人不得作为特许人从事特许经营活动。在实践中，部分被特许人是个人而非企业签订特许经营合同后引发纠纷，因该合同违反了上述效力性的强制性规范，属于我国

《合同法》中因违反法律行政法规导致合同无效的情况，可以认定无效。被特许人在签订特许经营合同时，应当审核合同的特许人一方是否为企业，不能盲目的与个人签订特许经营合同。在实践中，常有被特许人以特许人不符合“应当拥有至少 2 个直营店，并且经营时间超过 1 年的规定”（以下简称“两店一年”）要求确认合同无效的情况，因该项规定属于行政法规的管理性强制性规定，故特许人不具备上述条件，并不当然导致特许经营合同无效。如果特许人以欺诈的手段对“两店一年”进行虚假表示或者故意隐瞒欠缺“两店一年”的情况导致被特许人做出了错误的意思表示，违背了被特许人的真实意思，可要求撤销合同。

### （三）混淆虚假商业宣传与夸大商业宣传

经营资源是特许人在特许经营活动中最核心的竞争优势。被特许人最关注的也是特许人的经营资源能给自身带来的经济收益。但是在特许经营合同中，特许人和被特许人在经营能力存在巨大的差距。在实践中，被特许人往往是不具有经验的个人或者由个人成立的法人主体，通过多个案例可以看出，很多被特许人在签订合同前并不了解相关的经营资源及经验，其对合同履行的方式、合同履行能够实现的合同目的，绝大部分都只能依赖特许人对其拥有的经营资源及经验的介绍，在此过程中部分特许人因存在虚假宣传而引发纠纷。根据相关法律规定，如特许人存在夸大或提供虚假的经营资源的情况，足以导致被特许人签订特许经营合同的，被特许人可以请求撤销或者依法解除特许经营合同。

值得注意的是，虚假宣传也不能完全等同于我国《合同法》上的欺诈，因其程度及方式不同需要进行具体分析。在实践中，对签订合同影响不大的宣传内容、故意夸大收益的可能性方面的虚假宣传不能认定为欺诈。例如，在某餐饮类加盟合同中，特许人在项目的推广中



介绍同款产品在北京繁华商圈的受欢迎程度,并通过北京地区的市场情况向被特许人进行投资预算分析,故意夸大了未来收益的程度和可能性。后被特许人以相同的价格在某三线城市大学城售卖同一款产品,因未综合考虑消费能力和人流量问题,导致经营亏损。上述情况特许人虽存在一定的夸大故意,但是关于项目的收益问题除了需要听取特许人对项目的介绍和推广外,还需结合自身的经营地点、经营方式等情况进行实地勘察和综合分析。对于被特许人来说,任何商业经营都是存在风险的,在签订合同时,对自己可能遇到的商业风险应尽到合理的注意义务。如果特许人的虚假宣传行为足以导致被特许人做出错误的意思表示,从而签订特许经营合同,通常可以认定为足以导致合同撤销的欺诈。例如,将国产品牌宣称为外国知名品牌,将非注册商标宣传为注册商标,将质量不合格产品宣传为合格产品等情况,均可以认定为欺诈。

#### (四) 忽视特许经营信息披露的重要性

信息披露制度是解决特许经营合同双方存在明显的信息不对称问题的根本手段。我国《商业特许经营管理条例》及《商业特许经营信息披露管理办法》均明确了特许人应当向被特许人提供的信息。如果因披露的信息内容未及时披露致使合同目的无法实现,被特许人可以要求解除合同。但是在实践中,被特许人因法律意识淡薄,往往会忽略信息披露的重要性。甚至在很多案例中,被特许人表示其根本不知道特许人披露的信息,只是在签订合同时被要求在格式合同的相关披露信息页面签名。需要注意的是,特许人披露的信息往往会直接影响被特许人是否做出一个理性的投资决策,故被特许人应当持有谨慎的态度,要求特许人披露法律规定的应披露的信息。同时,被特许人还应当注意后续信息的披露问题。因在企业的发展过程中,部分信息存在不断更新的情况,建议特许人在与被特许人在签订合同前或者履行合同过程中,还应明确约定后续信息披露的时间和方式。

### （五）忽视格式合同条款约定的权利义务对等性

通常情况下，被特许人对合同的理解为，特许人应通过履行合同义务使其投资成功，而特许人则在合同约定中仅约定自己的履约行为而不对履约结果做出承诺，因此在不同经营内容的特许经营合同中，特许人制定的合同内容对其义务的设定，往往具有不承担失败结果的特定表述，即类似“我做了合同约定我该做的，是不是成功与我无关”的内容。例如，在某教育类特许经营合同中，有约定如下内容：“特许人通过派遣校长的方式帮助被特许人招生，并承诺一段时间内招够一定数额的生源，但如果招不够，特许方将继续派遣校长帮助经营，而经营成本包括房租、校长工资等成本均由被特许方承担”这类约定明确的内容，系带有明显的富有经营经验的一方规避经营风险的约定，减轻自己的责任。而被特许人在签订合同时因缺乏经营经验，不能对这种约定可能带来的风险有足够的预测。实践中，被特许人就是因为原定期限内未能达到合同预期的收益，亦没有能力继续投入成本而不得不解除合同，故这类约定应属显失公平的条款，应被撤销。另，对有些对权利义务约定不明的条款，亦应作出对特许人不利的解释。

### （六）双方对合同义务界定不清、理解不一

在特许经营合同中，特许人的合同义务以及被特许人的合同权利多为合同内容的重点，也是容易引发纠纷的内容。特许人的合同义务多为对被特许人经营行为的指导，指导内容多在特许经营合同中以及业务指导手册中进行逐一系列明，特许人基于其经营资源以及运营经验，其形成的指导内容多具有一定的体系化，加之地域不同而产业差异之处，由此合同中关于特许人指导内容的约定多具有一定的程式化表述，多采用“必要协助”“技术支持”“协助筹备”等表述方式，表述内容涵盖内容多范围广，但缺乏具体内容以及可操作性，且也存在一定的模糊空间。由此，在特许经营合同的履行过程中双方对特许人义务的履行内

容产生不同理解由此引发纠纷。特许人与被特许人关于合同义务的理解不一在实践中主要体现为以下情形：

### 1.关于弱化风险，保证收回成本和盈利

一般情况下，特许人为说服被特许人签订合同，会对经营风险避而不谈，对合同收益给予一定的夸张宣传，使被特许人相信经营效益可以得到保证，并在履行合时代入此要求，一旦不符合即有解除合同的想法。签约时的常见允诺多针对收回成本和实现盈利的时间，上述内容一般在合同中并不体现，被特许人越来越多在诉讼中提供了签约前承诺内容以及后期追问对方解释的录音材料。

### 2.关于特许人给予支持的程度

基本情况同上，特许人多在签约前表示给予全方位支持，使很多被特许人认为可以由对方派人支持，自己不懂就问，而在实际操作过程中发现实际情况并非如此，遂认为对方违约，不愿继续履行合同。

### 3.关于权益金的支付

由被特许人以每月收入（或扣除成本）的百分比向特许人交付，主要体现在教育类加盟项目。因教育类项目最初大量收取年费或多次费用，成本尚未体现，故在履行一段时间后，被特许人发现后面需要销课的费用较高，该约定存在问题，一般采用的解决方法是终止交付，遂产生纠纷。

## （七）对合同履行与变更情况缺乏取证意识

特许经营合同履行之初特许人对被特许人经营业务上的指导是特许经营合同履行过程中的关键内容，这也在很大程度上决定了被特许人是否能够顺利开展特许经营业务。调研发现，特许人多在签约前表示给予全方位支持以利于签约，但在履行时因人员交接、双方沟通等问题，并未达到被特许人希望得到的指导和扶助。此外，经常发生

支持人员也是新手，到庭作证时明显不具备完善的指导能力，或因工资、差旅费的承担问题发生纠纷。另外合同约定此项内容时，虽然列明较为简易，但让被特许人签字时表格很简单，经常在不明就里的情况下就同意签字。当然，特许人对被特许人前期的业务指导多以培训或前往被特许人经营场所实地指导的方式进行。在业务培训过程中，特许人向被特许人传授的多为经营过程中共性的业务技巧。在实地指导过程中，特许人多委派具有经验的工作人员作为业务主管直接参与经营，特许经营合同纠纷中，被特许人亦多以特许人在实地指导过程中未尽到经营前期的指导义务为由，主张造成被特许人无法顺利开展业务为由，要求解除合同并由特许人承担违约责任。在该种情况下，特许人实地指导过程中所开展指导工作的内容、开展情况以及成效情况是关于特许人指导义务履行情况的最直接证据。而在多数特许经营合同纠纷中，双方均缺乏该方面的证据，由此造成关于义务履行情况的基本事实难以查清，无法判断义务履行的具体情况。

此外，特许经营合同中，被特许人利用特许人的经营资源开展自身的经营活动，经营活动开展过程中难免会因为地域特点、经营环境等因素出现问题，由此在特许经营合同的履行过程中被特许人根据其自身情况会与特许人沟通变更合同中的部分内容。实践中，被特许人多为个人，其法律意识以及能力均较弱，多以电话、短信、微信或者电子邮件的方式与被特许人工作人员沟通，沟通确认后出于各种原因未以书面的方式确认变更内容，一旦纠纷发生后被特许人多面临举证困难的问题，面临较大的法律风险。

#### （八）忽视第三方预付金退还责任的明确约定

在第三方事先交纳预付金的特许经营领域，特许经营合同关系的处理不仅仅涉及特许人与被特许人之间的利益关系，还涉及众多事先交纳预付款的第三方利益问题，例如，在教育服务领域、美容保健领

域、游乐服务领域等都存在顾客提前支付预付金的情形。一旦特许人与被特许人之间发生特许经营合同终止或解除的情形,就涉及第三方预付金退还责任的问题。调研发现,涉及第三方交纳预付款的特许经营合同关系中,双方主要是针对彼此的利益安排作出了明确约定,对涉及第三方预付款的收取、管理及退还等利益安排很少作出明确约定,责任不清,就会导致特许人与被特许人在面临退还责任时相互推诿的情形。以教育服务特许经营案件为例,家长给子女购买课程一般不是单次购买,而是购买一个阶段的课程,或者几种课程,在初期优惠打折时尤其容易打包购买,可能动辄上万元。在合同解除时,此类款项的退还应主要是被特许人的义务,但很多介入较深的特许人在合作前期已经按照每月营收收取了一定的百分比的利润,退还时如何计算应退还的款项非常混乱,因销课亦需要一定成本,如已经有部分课程已经完成,计算更为复杂,这导致特许人与被特许人都相互推诿自己应承担的退还责任,不利于第三方预付款人利益的保护。

#### (九) 忽视后合同义务及竞业禁止义务的明确约定

特许经营合同中,特许人将其经营资源授权被特许人使用,并以此开展经营获得收益,该过程中被特许人不仅掌握了特许人的经营资源,还可能会接触并知悉特许人的商业秘密。在订立特许经营合同中,特许人一般会根据其经营资源的特点,对被特许人在合同履行过程中以及在合同终止后应当尽到的保密义务予以约定。也有部分特许经营合同中,特许人对被特许人在合同终止后是否能够在一定的时间内从事同类型的特许经营活动作出限制。作为特许人出于维护其经营资源的角度,可以对被特许人作出保密义务的约定以及后续从业的限制,但该种约定和限制应当限定于一定的合理范围之内。被特许人亦应当遵守特许经营合同的约定,在合同终止后如约履行相关合同义务,否则将承担相应的违约责任。



此外，特许经营中的竞业禁止并非法定义务，属于约定义务，一般表现为被特许人在合同期内和合同终止后的一定时间内不得从事相同或类似的经营活动。其存在的合理性在于保护特许人独有的经营管理模式等商业秘密，但也与被特许人的利益存在着冲突，因此与一般常见的企业高管离职后竞业禁止的法定义务存在较大区别。但是，在特许经营合同中却很少明确约定竞业禁止义务与竞业禁止补偿的相关问题，导致双方在后合同义务履行阶段发生诸多争议。调研发现以下主要问题：第一，没有必要约定竞业禁止的行业却约定竞业禁止条款。例如，在餐饮和零售行业领域的特许经营合同中约定竞业禁止条款，因部分餐饮类加盟店面技术含量不高，客户大众化，加盟取得的优势主要在于品牌效应，所以没有订立竞业禁止的必要。第二，竞业禁止期限约定过长。在技术含量和基于经营培训获得经营能力占较大比例的项目中，规定的竞业禁止期限，一般不宜超过两年，但有的竞业禁止期限却不合理地约定三至五年。第三，竞业禁止地域限制过宽。对于有必要约定地域限制的特许经营领域，其范围一般应以加盟时约定的区域为限，不宜过于宽泛，但有的竞业禁止却超出了加盟约定的区域或特许人自己划定的单一营业区域。第四，未约定竞业禁止补偿金或约定不明。在特许经营合同中约定竞业禁止补偿金的情形很少，被特许人对格式合同中的此类条款也并不真正了解其含义。考虑到被特许人在合同结束后的正常经营活动，应对补偿金有明确要求，如果特许人未在特许经营合同中给予竞业禁止期内的相应补偿金，应向法院申请确认该竞业禁止约定条款无效。当然，调研中发现，有教育类加盟结束后继续使用合同期限内取得的经营模式等商业秘密，在原址原地保留原生源继续经营。被特许人虽未继续使用品牌，但对特许人在合同履行完毕后的继续授权利益有较大影响，对此种情况应考虑其行为具有不正当竞争的性质，可通过合同中的竞业禁止条款予以限制。

## 五、关于相关权利人维护合法权益的提示与建议

### （一）特许人信息披露虚假，被特许人有权解除特许经营合同

特许人就其核心经营资源方面披露虚假信息或隐瞒真实信息，致使被特许人无法实现合同目的的，被特许人可行使法定解除权。根据我国《商业特许经营管理条例》第二十一条、第二十二条和第二十三条的规定，特许人应在订立特许经营合同至少 30 日前，以书面形式向被特许人披露其从事特许经营活动等方面的信息，且提供的信息应当真实、准确、完整，特许人隐瞒有关信息或者提供虚假信息的，被特许人可以解除特许经营合同；其中，特许人应当披露的信息包括其从事特许经营活动的基本情况，其注册商标、企业标志等经营资源和经营模式的基本情况以及为被特许人持续提供经营指导、技术支持、业务培训等服务的具体内容、方式及其在中国境内现有的被特许人的数量、分布地域。

### （二）特许经营协议中约定“概不退还加盟费”，被特许人可主张条款无效

《合同法》第四十条规定，格式条款具有本法第五十二条和第五十三条规定情形的，或者提供格式条款一方免除其责任、加重对方责任、排除对方主要权利的，该条款无效。特许经营合同中约定的“概不退还加盟费”条款，免除了特许人的责任，加重了被特许人的责任，排除了被特许人合法权益，有悖公平原则，应被认定无效。在“概不退还加盟费”条款被认定无效的情况下，被特许人可依法主张返还加盟费，但加盟费的具体返还请求，仍应结合特许经营合同的订立和履行情况、实际经营期限以及合同相对方是否存在违约行为、过错程度等因素合理确定，并非简单化全额返还。

### （三）被特许人在特许经营合同“冷静期”内可单方解除合同



《商业特许经营管理条例》第十二条规定：特许人和被特许人应当在特许经营合同中约定，被特许人在特许经营合同订立后一定期限内，可以单方解除合同。这即是通常所说的特许经营合同“冷静期”规定。这是法律根据当前特许经营行业中被特许人相对弱势的客观情况进行的保护性规定，以此来缓冲被特许人的投资冲动，赋予其认真斟酌的时间机会，及对特许人进一步了解后可以“反悔”的权利，以便更好的保护自身的权益。关于“冷静期”的具体期限，过短不利于保护被特许人，过长又可能导致该权利被滥用，损害特许人的合法权益，有悖公平，故具体期限可由双方平等协商。如果合同中未明确约定具体期限的，实践中需要裁判机关依据合同的具体履行情况在不违背公平原则的前提下依法确定。

（四）被特许人已经实际掌握特许人的经营资源，不能再依据冷静期规定单方解除合同

《商业特许经营管理条例》第十二条规定被特许人在冷静期内可以单方解除合同。冷静期的期限应该以被特许人是否已经能够利用特许人的特许经营资源为判断标准，只要被特许人实际掌握了特许人的经营资源，处于可以随时利用并能独立正常经营的状态，即不能再依据冷静期条款主张单方解除特许经营合同，这样也有利于保护特许人的商业秘密和合法权益。特许经营合同的根本目的是被特许人在特许人的许可及指导下利用特许人的特许经营资源，在特定经营模式下开展特许业务。若被特许人尚处于未开店未使用特许经营资源的筹备初期，一般可以适用冷静期的规定。但是，如果被特许人已经正式开店并实际利用了特许经营资源进行营业活动，而后仅仅是因为盈利状况不佳要求单方解除特许经营资源，法院一般不予支持。

（五）特许人若为企业以外的其他单位和个人，被特许人可主张合同无效

法律对特许经营合同中的特许人主体身份进行了明确的限制性规定，将特许经营资源进行对外许可使用的只能是企业，排除了企业以外的其他单位和个人从事特许经营活动。《商业特许经营管理条例》第三条规定：“本条例所称商业特许经营（以下简称特许经营），是指拥有注册商标、企业标志、专利、专有技术等经营资源的企业（以下称特许人），以合同形式将其拥有的经营资源许可其他经营者（以下称被特许人）使用，被特许人按照合同约定在统一的经营模式下开展经营，并向特许人支付特许经营费用的经营活动。”企业以外的其他单位和个人不得作为特许人从事特许经营活动。该条款属于行政法规的效力性强制性规定，据此，非企业主体不具备合法的特许经营合同主体资格，若特许经营合同中约定的特许经营资源许可授权主体为企业以外的其他单位和个人的，被许可人可主张特许经营合同无效，并在此基础上要求返还加盟费。

（六）不具备“两店一年”条件的特许人签订的特许经营合同并不当然无效

《商业特许经营管理条例》第七条第二款规定：特许人从事特许经营活动应当拥有至少 2 个直营店，并且经营时间超过 1 年。关于该条属于效力性强制规定还是管理性强制规定的问题，最高人民法院《关于不具备“拥有至少 2 个直营店且经营时间超过 1 年”的特许人所签订的特许经营合同是否有效的复函》中明确指出：2007 年 5 月 1 日起实施的《商业特许经营管理条例》第七条第二款关于“特许人从事特许经营活动应当拥有至少 2 个直营店，并且经营时间超过 1 年”的规定，属于行政法规的管理性强制规定，特许人不具备上述条件，并不必然导致其与他人签订的特许经营合同无效。

## 结 语

在当前国家加大保护知识产权力度与营造良好营商环境的大背

景下，海淀法院在“4.26 世界知识产权日”来临之际发布特许经营合同纠纷案件审判白皮书，既是积极响应国家对知识产权保护及营商环境提升的政策号召，回应社会对民营企业及利益相关方平等保护、平衡保护的热切关注，同时也是积极发挥司法延伸职能，主动澄清此类案件的诉讼误区，为相关权利人维护合法权益提供相应的维权提示和建议，进一步促进海淀区知识产权品牌有序推广，经营资源高效利用，各方利益平等保护，维护诚实信用的特许经营竞争秩序，做大做强海淀区的加盟服务产业。

同时，我们也清醒地认识到，近年来，随着商业活动的日益活跃及特许经营商业模式的不断创新，特许经营合同纠纷案件呈现不少新情况、新问题、新动向，纠纷呈现新型化、复杂化特点，需要我们进一步及时地进行总结归纳。当前，不断满足权利人获得充分司法保护的新需求、不断加大知识产权保护力度的新诉求、不断提升良好营商环境的新形势，是对特许经营合同纠纷案件审判的新要求、新期待，也是我们砥砺前行的不竭动力。海淀法院将以司法改革为契机，在专业化审判的基础上，进一步积极探索创新符合特许经营合同纠纷案件审判特点的体制机制，为构建新时代中国特色社会主义商业文明与知识产权保护环境贡献应有的司法智慧和力量。

### 特许经营合同纠纷典型案例介绍

案例一：特许经营合同性质的认定应以合同权利义务的实质内容  
为判断基础

#### 【案情概要】

华夏励才信息技术有限公司（以下简称华夏励才公司）在其关于“特惠帮”的宣传册中表示“特惠帮是通过能让消费者既省钱又能赚钱的特有商业模式，帮助商家拓展客源并锁定客源的免费手机 O2O 平

台”。华夏励才公司同时享有“特惠帮手机智能平台 V5.0.1”的软件著作权。

2015 年 7 月 11 日，华夏励才公司与薛某签订《特惠帮区域合作协议》，约定：华夏励才公司制作并拥有全部知识产权的特惠帮手机 APP 应用软件、特惠帮官网、渠道商后台管理系统、商户后台管理系统、特惠帮注册商标以及以之为载体搭建的特惠帮商业模式；薛某在为期五年的合作期限内能且仅能在协议指定合作区域内使用特惠帮平台从事经营活动；薛某为从事合作事项使用华夏励才公司开发的特惠帮平台，华夏励才公司为此提供特惠帮平台软件日常维护、升级和信息数据处理以及技术指导，薛某为此向华夏励才公司支付技术运维费用 4 万元；华夏励才公司有权对薛某的经营活动进行帮助和检查监督，并提出改进意见；华夏励才公司有协助薛某解决市场运营指导，技术支持的义务。华夏励才公司向薛某出具《授权书》，授权其为特惠帮 APP 平台在授权区域内的渠道运营合作商，全权负责特惠帮 APP 平台在该地区的市场运营。庭审中，薛某主张双方协议的性质为特许经营合同，而华夏励才公司确认为该协议性质为居间合作合同。

### 【审理情况】

法院经审理认为：合同的性质取决于合同约定内容的性质。根据相关法律规定，商业特许经营，是指拥有注册商标、企业标志、专利、专有技术等经营资源的企业，以合同形式将其拥有的经营资源许可其他经营者使用，被特许人按照合同约定在统一的经营模式下开展经营，并向特许人支付特许经营费用的经营活动。本案中，从协议中对“特惠帮”的释义可以看出“特惠帮”是华夏励才公司拥有知识产权，并综合了应用软件、网站、管理系统、商标等多种因素的“商业模式”，“特惠帮”是华夏励才公司拥有的商业经营资源。从协议中关于合作区域的描述可以看出，薛某能且仅能在特定合作区域内从事合作事宜，也就是说

薛某对“特惠帮”商业模式的使用具有地域限定性。从协议中关于对价的约定可以看出，虽然字面上使用的为“技术运维费”，但从表述上来看该费用亦属于薛某为使用华夏励才公司“特惠帮”经营资源而支付的费用，具有特许经营费用的性质。综上，法院认为，华夏励才公司拥有“特惠帮”经营资源，薛某为使用该经营资源而与华夏励才公司订立涉案协议并支付了相应对价，双方之间的协议具有特许经营合同性质，性质上属于特许经营合同。

### 【案例意义】

本案是一起涉及特许经营合同性质争议的典型案例。对于商业特许经营合同，《商业特许经营管理条例》第三条对其定义做出了明确规定，《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》第一条第二款中对其基本特征进行了总结，即特许人拥有注册商标、企业标识、专利等经营资源、被特许人根据特许人的授权在特定经营模式下使用特许人的经营资源、被特许人按照约定向特许人支付特许经营费用。此外，《商业特许经营管理条例》对商业特许经营活动的开展还作出了详细的规定，其中包括特许经营模式和能力要求、“两店一年”、合同备案、信息披露等特定内容，这都是对从事商业特许经营活动的特许人提出的具体要求。然而，在商业活动中部分商业主体出于谋取非法商业利益的考量，在订立特许经营合同时，采取不明确约定合同性质及特许经营合同名称、在权利义务描述中模糊处理、以“技术服务费”或约定其他费用名目的方式，来达到规避开展特许经营商业模式的法定义务的目的。因此，在判断合同性质时不能仅仅从合同名称或权利义务约定的表象进行形式判断，而应当从合同约定权利义务的实质内容与结构模式作出定性判断。本案从权利义务实质内容进行定性判断的裁判方法，为特许经营合同及相似合同的法律定性提供了具有实践意义的司法指引。



## 案例二：特许人的宣传册中存在虚假宣传是否构成特许经营合同违约

### 【案情概要】

北京星期六教育科技有限公司（以下简称星期六公司）（甲方）与闫某某（乙方）签订的《星期六合作协议书》（以下简称涉案合同），约定乙方经过对甲方的经营资源、经营理念、产品状况、后续服务等多方面了解表示认同，向甲方申请经营星期六儿童烘焙主题乐园项目；甲方需向乙方提供开业企划书，指导乙方做好相关开业准备；甲方免费提供店面设计方案、部分开业 VI 形象、经营指导手册……上述涉案合同到期后，双方未续约。闫某某提交了一本宣传册，认为星期六公司虚假宣传构成欺诈，宣传册倒数第二页总部保障、八大金牌体系都没有。闫某某主张星期六公司存在多处欺诈及违约行为，致使其无法继续经营，合同目的无法实现并遭受了重大经济损失，起诉要求解除双方签订的《合作协议书》；退还其加盟费、设备款、材料费并赔偿其运营费、物流费、装修费及房租等经济损失。

### 【审理情况】

法院经审理认为：根据闫某某与星期六公司签订的涉案合同中约定的内容和实际履行情况，星期六公司系将其拥有的与“星期六”品牌相关的经营资源授予闫某某在一定范围和期限内使用，并提供经营模式和营业形象方面的指导，符合商业特许经营合同的特征。闫某某指控其自星期六公司处取得的宣传册存在欺诈，星期六公司称该宣传册并非其制作提供，但是从一般常理来看，案外人及闫某某不具有为星期六公司的企业经营和宣传制作涉案宣传册的动机和可能，故本院有合理理由相信闫某某自星期六公司处取得了该宣传册。但是从闫某某指控的内容来看，该内容并不属于合同目的不能实现的理由或者对合同的订立和履行产生重大的影响，故该份宣传册应视为要约邀请，

其内容并不构成对闫某某的欺诈。

### 【案例意义】

本案是一起被特许人在特许经营合同到期后指控特许人提供的宣传册存在虚假宣传并主张其构成违约的典型案例。本案典型意义如下：第一，明确合同缔结前特许人向加盟人提供的宣传册，应视为要约邀请。若加盟人指控的宣传册内容对合同订立未产生重大影响，且在加盟人于缔约前已对特许人的基本情况、经营资源、经营理念、产品状况、后续服务等进行了全面、深入了解的背景下，不应认定因特许人违约导致合同目的无法实现。但若宣传册中说明、承诺的内容，对特许经营合同订立产生重大影响，应视为合同内容，当事人违反该说明、承诺的，应当承担违约责任。第二，在双方信息不对称的背景下，特许人应当充分、善意的披露相关材料。该案反映了在因特许人未尽到披露义务导致违约的条件下，对处于弱势地位的加盟人利益的保护。该案也反映了特许人为了获取加盟费而夸大宣传的现象，提示特许人如实客观地进行广告宣传，也警示加盟人全面了解，严格审核特许人披露的相关材料。

案例三：特许人未及时向商务主管部门备案，不影响特许经营合同效力的认定

### 【案情概要】

李某与万达智源（北京）网络科技有限公司（以下简称万达智源公司）签订了《汇伯人才网代理合作协议书》及补充协议，约定万达智源公司授权李某在临沂市独家经营汇伯人才网相关业务。万达智源公司提供汇伯人才网既有的招聘服务产品及网站排名优化技术、培训、运营，协助李某进行推广和品牌宣传。李某诉称万达智源公司无力为汇伯人才网临沂分站提供网络优化排名服务，导致汇伯人才网临沂分站无法获取客户，经营陷入困难。同时，万达智源公司未在其注册的



经营地址上经营，没有技术团队为汇伯人才网各加盟分站提供网络优化排名服务，而且未向商务主管部门备案。万达智源公司的特许经营行为严重不符合商业特许经营法律法规的规定，故要求解除合同、返还加盟费并赔偿损失。

### 【审理情况】

法院经审理认为：根据《商业特许经营管理条例》的相关规定，特许人未及时向商务主管部门备案的，一般不影响特许经营合同的效力。万达智源公司虽未及时进行特许经营登记备案，不影响合同效力。万达智源公司在合同签订后，通过微信对李某的经营进行指导及发送相关经营文件，并在合同履行之初帮助李某在百度搜索上排名优先，已履行合同约定的基本义务。在特许经营中，虽然被特许人需特许人的帮助及指导进行经营，但被特许人的独立经营亦是特许商业经营活动的重要特征，故是否排名优先除万达智源公司帮助外，自己的经营也是必要的，李某以万达智源公司未按照约定将其在百度搜索上优先，即认为万达智源公司未履行合同义务的主张，且优化排名并非合同履行的根本目的，即使没有优化排名，也不能构成根本违约。李某以万达智源公司在北京登记注册的经营地点无工作人员为由，认为万达智源公司无继续履行合同的能力，根据证据表明，万达智源公司的工作人员通过组织微信群，在微信中进行经营业务指导的情况来看，微信指导工作符合双方合同的约定。李某庭前曾向万达智源公司寄送解除合同通知书，现万达智源公司亦要求解除合同，符合双方协议一致解除合同的条件。据此法院判决解除合同，驳回李某的其他诉讼请求。本案宣判后，双方均未提起上诉。

### 【案例意义】

本案是一起被特许人因特许人未及时向商务主管部门备案而要求解除合同的典型案例。我国《商业特许经营管理条例》规定，特许

人应当自首次订立特许经营合同之日起 15 日内向商务主管部门备案。如未依照规定（需核实）向商务主管部门备案的，由商务主管部门责令限期备案，并处以相应的罚款。鉴于该条例系国务院颁布的行政法规，如果特许经营合同违反该行政法规的规定，就会产生相应的法律后果。按照我国《合同法》第五十二条第五款和《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（二）》第十四条规定只有违反法律及行政法规的效力性强制规定，才产生合同无效的法律后果，而违反管理性强制规定，只产生取缔、处罚等管理后果，不产生合同无效的法律后果。前述条例的该项规定正属于管理性强制规定，不属于效力性强制规定，即违反备案的管理规定会产生行政处罚的法律效果，但并不直接导致特许经营合同无效，特许经营合同备案与否并不影响合同效力。因此，特许人应当按照该法规规定及时向相关部门进行备案，否则将承担主管部门行政处罚的风险。被特许人在签订合同时，对自己可能遇到的商业风险也应当尽到合理的注意义务。

#### 案例四：格式条款排除相对方权利无效

##### 【案情概要】

特福莱（北京）汽车科技有限公司（以下简称特福莱公司）与辛某某签订的《特福莱汽车服务加盟协议书》，授权辛某某在河北省廊坊市以“特福莱汽车服务连锁店”的名称开展经营活动；约定特福莱公司向辛某某一次性收取协议规定的授权加盟金 98000 元，此费用特福莱公司不予退还。如非因特福莱公司原因导致辛某某不能履行本协议的，其责任和全部损失由辛某某或过错方承担。辛某某主张特福莱公司没有按合同约定履行给予店面营建支持和开业支持等义务，致使其迟迟不能选址开业，起诉要求解除合同并返还加盟费。

##### 【审理情况】

法院经审理认为：采用格式条款订立合同的，提供格式条款的一

方应当遵循公平原则确定当事人之间的权利和义务，提供格式条款一方排除对方主要权利的，该条款无效。本案诉争的《特福莱汽车服务加盟协议书》中有关授权加盟金不予退还的约定条款，系由特许经营许可方特福莱公司单方拟定并向加盟方辛某某提供标准文本中的打印条款，特福莱公司无证据证明其对提供的标准本文中的该条款与辛某某进行过特别提醒及磋商，该条款排除了辛某某基于正当理由要求特福莱公司返还加盟费的主要权利，该条款构成格式条款且特福莱公司作为格式条款提供方排除了辛某某的主要权利，故本院依法认定该条款无效。协议解除后，因特福莱公司并无证据证明其已经履行或部分履行，故辛某某要求该公司全额返还加盟费的诉讼请求，于法有据，本院予以支持。特福莱公司辩称合同约定辛某某须首次向特福莱公司购买特福莱产品和服务共计人民币 30 万元，作为福莱公司正式授权辛某某开业并非一方提供开业服务支持的前提条件，而辛某某并未按照该约定购买，故特福莱公司不向辛某某提供开业服务。鉴于在合同中手写的补充条款中明确约定特福莱公司应严格及时执行上门选址、评估、商圈分析等具有前期营建性质的服务，而特福莱公司辩称其所依据的前述条款为打印条款且该合同文本为特福莱公司提供，应按照我国《合同法》中有关“不利于起草者”解释的规则。本院认为，辛某某对手写条款中有关特福莱公司应严格及时执行上门选址、评估、商圈分析等项目的条款解释为是在打印条款中所谓的“开业服务支持”之前的前期营建服务支持，符合开设加盟店的一般经验逻辑，且符合前述“不利于起草者”解释的规则，故本院对特福莱公司的前述辩称不予采信。

### 【案例意义】

本案是一起涉及格式合同条款的典型案件。本案的典型意义在于确认了特许经营合同中格式条款排除相对方权利，格式条款无效。由于特许人对外授权的经营资源及经营模式的相似性，实践中，特许经

营合同常由特许方拟定并针对不同被特许人反复使用,被特许方对合同条款的磋商余地较小,从法律要件上看常符合格式条款的特征。本案认可了特许经营合同条款中的格式条款特征,该条款排除了被特许人基于正当理由要求特许人返还加盟费的主要权利。特许人需提交证据证明其对提供的标准本文中的该条款与被特许人进行过特别提醒及磋商,否则格式条款提供方排除相对方的主要权利依法应当判令该条款无效。

案例五: 特许经营合同存在“欺诈”“重大误解”等情形时可被认定为可撤销合同

### 【案情概要】

李某某与聚优快乐(北京)儿童用品有限公司(以下简称聚优快乐公司)于2014年8月13日签订《酷奇乐益智健身童车代理协议书》,约定聚优快乐公司授权李某某为“酷奇乐”益智健身童车系列产品在甘肃省临夏自治州永靖县区域的总经销代理,经销“酷奇乐”益智健身童车系列产品。李某某取得上述区域总经销代理权,需在合同签订时支付6万元,由聚优快乐公司配送首批货物价值6万元的“酷奇乐”益智健身童车系列产品。协议书还约定首批货物品种配备方案由双方共同协商。合同签订后,李某某向聚优快乐公司支付了6万元,并且对店铺进行了装修。李某某收到聚优快乐公司所发货物后,主张货物是“三无产品”,并且是按照市场价而不是按照供货价供货、也没有按照双方约定的配货比例发货。李某某主张通过查询发现聚优快乐公司不具有宣传中的“酷奇乐”益智健身童车系列产品的经营资源。据此,李某某起诉聚优快乐公司存在欺诈行为,要求撤销双方签订的协议书,并返还货款6万元及赔偿损失4万元。

### 【审理情况】

法院经审理认为:虽然在涉案协议书中李某某与聚优快乐公司双

方明确知晓双方属于经销合同关系，但是聚优快乐公司通过其拥有的经营资源即“酷奇乐”童车品牌，通过订立合同的形式，在首次配货时按照超出正常配货价的市场价多收取费用，李某某按照聚优快乐公司的设计方案设立了形象店，李某某与聚优快乐公司之间的合作已经不同于一般的经销合同，符合特许经营加盟活动的特征，涉案协议书应被认定为特许经营合同。鉴于聚优快乐公司在没有取得涉案经营资源“酷奇乐”商标专用权或者授权的情况下，与李某某签订了涉案协议书，隐瞒了“酷奇乐”商标的真实情况，存在过错，聚优快乐公司的行为符合民法意义上欺诈行为的构成要件。此外，在聚优快乐公司提供的货物存在市场价格和供货价格两种价格的情况下，聚优快乐公司应当真实的披露该处约定所涉及的货物价值的计算方式，但其在涉案协议中使用了“配送首批货物价值六万元”这种语义不详的词语，致使李某某在签署涉案协议书时认为首批配货时应当按照出厂价（即供货价格）配送 6 万元的货物，在李某某与聚优快乐公司工作人员的电话通话过程中，聚优快乐公司工作人员也称进货是按照进货价，不存在市场价。但实际上聚优快乐公司却按照市场价格配送了 6 万元的货物，二者价值差距甚大，李某某在订立涉案协议书时存在重大误解，有权要求撤销涉案协议书。据此法院判决撤销双方签订的协议书，聚优快乐公司返还全部款项并赔偿李某某经济损失 3 万元。聚优快乐公司不服该判决提出上诉，二审经审理后维持原判。

### 【案例意义】

本案是一起因特许人实施欺诈及被特许人发生重大误解而撤销特许经营合同的典型案例。特许经营合同关系的本质是经营资源使用权的授予，而经营资源的合法拥有是建立此种法律关系的前提和核心。

实践中，特许经营授予的经营资源通常是以知识产权资源为主的。如果特许人没有取得作为经营资源的注册商标、企业标志、专利，商



业字号、商业秘密等合法权利，就没有授予他人这些经营资源使用权的资格，一旦隐瞒这一真实情况，而诱使他人违背真实意思的情况下，与其签订特许经营协议，就可以认定主观上存在欺诈被特许人的故意，从而导致合同撤销的欺诈事由成立。此外，被特许人在签订合同同时对被特许的对象、特许项目下的货物价格等发生认识上的错误，而且这种错误必须达到重大的程度，即会产生较大的利益偏差，从而导致合同的继续履行会对被特许人造成重大损害的，被特许人有权在1年的除斥期间未届满之前提出撤销特许经营合同。被特许人在遭受欺诈或重大误解而签订特许经营合同后，该合同处于效力待定状态，法律赋予了被特许人在1年除斥期间内选择行使或不行使合同撤销的权利，以最大限度保护自己的合法权益。该案中被特许人正是依法行使了法律赋予的这种撤销权利，有效地维护了自己的正当利益。

#### 案例六：被特许人在“冷静期”行使单方解除权的条件

##### 【案情概要】

2015年12月22日，刘某与北京博师育才教育咨询有限公司（以下简称博师育才公司）签订了《博师育才保目标合盟合同》，约定的履行期为2015年12月31日起至2020年12月30日止。合同签订后，刘某认为博师育才公司存在工作人员擅自更改建校地址、合同关于双方权利义务约定差别巨大、博师育才公司义务约定不明确、“保目标”目的无法实现等问题。刘某认为若依合同履行，其除去损失加盟费外还将承担巨大的前期投入，且无法实现合同目的。据此在合同没有实际履行的前提下，于2015年12月29日提出终止合同。博师育才公司不同意解除该合同。刘某起诉要求撤销《博师育才保目标合盟合同》，博师育才公司返还其25万元加盟费、1万元保证金。

##### 【审理情况】

法院经审理认为：刘某与博师育才公司订立的特许经营合同意思

表示真实、合法，未违反法律法规的强制性规定，依法有效，双方当事人均应依约履行合同。本案中，双方签订的《博师育才保目标合盟合同》符合特许经营合同的一般性条款，属于特许经营合同。合同签订后，双方已经着手准备履行合同，其间也发生了一定费用，但是尚未实际履行合同，根据《商业特许经营管理条例》相关规定，被特许人享有单方解除权，故而刘某有权利要求解除该合同。庭审过程中，刘某表示合同解除后，如被告发生了其他费用，不超过一万的情况下，同意按照一万元计算。据此，法院判令解除双方签订的《博师育才保目标合盟合同》；博师育才教育咨询有限公司返还刘某 25 万元。博师育才公司不服该判决提出上诉，二审经审理后维持原判。

### 【案例意义】

本案是一起被特许人依据法定“冷静期”条款要求单方解除合同的典型案例。在司法实践中，存在合同签订后，尚未实际履行合同前，被特许人“后悔”的情况，而《商业特许经营管理条例》规定了“冷静期”条款，即赋予被特许人在特定条件下拥有任意解除的权利，此时被特许人享有单方解除权且不以对方违约为前提。特许经营关系不同于一般的合同关系，通常需要被特许人在初期投入加盟费、保证金、培训费、装修费等高额费用，特许经营项目的长期经营不仅有赖于特许人具备良好的资源价值和服务支持，也需要被特许人对加盟的项目有一定了解和专业能力。在实践中，不乏被特许人对加盟项目乃至被特许人缺乏相应了解，仅因广告宣传而一时冲动加盟的情况，然而特许经营项目能够做到持续盈利，通常需要较长的培养期和前期的大量资金投入，经营初期不能很快实现盈利是正常现象，故而《商业特许经营管理条例》规定“冷静期”条款，能够有效防控经营风险的扩大，不仅有利于及时限缩被特许人的营业损失，也有利于特许人在相应区域内寻找更为合适被特许人开展的特许经营活动，防范经营资源低效运作的浪费。



## 案例七：格式条款效力、约定不明条款解释及单方解除权的效力确认

### 【案情概要】

2014 年 3 月 30 日，张某（后为重庆市仁泰文化传播有限公司（以下简称重庆仁泰公司）法定代表人）与北京安柯赛姆教育科技有限公司（以下简称安柯赛姆公司）签订《山姆大叔少儿英语特许加盟协议》，约定安柯赛姆公司授权张某作为正在筹备举办教学主体的自然人在成立合格的办学机构后可在授权业务范围内按照协议的条件使用“山姆大叔英语授权培训中心”的名称进行招生办学。张某于合同签订当日向安柯赛姆公司支付了加盟费、管理费、中心管理平台系统使用费合计 173000 元。张某于 2014 年 5 月 5 日成立重庆仁泰公司并将合同主体进行变更。重庆仁泰公司于 2014 年 9 月 1 日起正式开始招生运营。安柯赛姆公司于 2015 年 5 月 6 日向重庆仁泰公司发送终止声明，取消对重庆仁泰公司的授权，终止双方的合作协议。重庆仁泰公司认为，安柯赛姆公司擅自取消对重庆仁泰公司的授权，而且以行为明确表示不履行其合同义务，双方合同已无继续履行的基础和可能。故请求解除特许加盟协议、安柯赛姆公司退还加盟费 116667 元。安柯赛姆公司辩称，其向重庆仁泰公司发送解除函的时间为 2015 年 5 月 6 日，双方合同已经解除。重庆仁泰公司违约在先，自 2015 年年初至 4 月份未缴纳管理费，安柯赛姆公司员工与重庆仁泰公司多次联系，重庆仁泰公司拒不缴纳。根据合同关于解除合同的约定及重庆仁泰公司违约致使合同目的无法实现产生的法定解除权，安柯赛姆公司主张解除合同，而且合同明确约定不退还加盟费，故不同意原告的全部诉讼请求。

### 【审理情况】

法院经审理认为：采用格式条款订立合同的，提供格式条款的一

方应当遵循公平原则确定当事人之间的权利和义务，提供格式条款一方排除对方主要权利的，该条款无效。诉争的《山姆大叔少儿英语特许加盟协议》第 3.2 条第（2）项合同条款系单方拟定的标准文本，安柯赛姆公司无证据证明就该条款进行过特别提醒或磋商，且该条款排除了重庆仁泰公司基于正当理由要求返还加盟费的主要权利，故法院认定该条款无效。因重庆仁泰公司所持加盟协议中授权期限约定为 2014 年 9 月 1 日至 2019 年 3 月 1 日，而安柯赛姆公司所持加盟协议中授权期限约定为 2014 年 4 月 1 日至 2018 年 9 月 30 日，故双方所持的加盟协议就授权履行期限约定不明确，而双方又不能达成补充协议，法院依法按照合同有关条款或者交易习惯确定加盟授权收费起止期间应为 2014 年 10 月 1 日至 2018 年 9 月 30 日。因安柯赛姆公司未能举证证明重庆仁泰公司存在违反加盟协议第 12.2 条第（14）项约定的情形，其 2015 年 5 月 6 日的解除行为不发生解除效力，安柯赛姆公司单方停止履行加盟协议缺乏相应的法律基础，构成违约。双方经协商一致解除合同后，安柯赛姆公司应承担返还部分加盟费的责任。安柯赛姆公司不服该判决提出上诉，二审经审理后维持原判。

### 【案例意义】

本案是一起涉及格式合同条款及约定不明条款效力认定的典型案例。本案具有三方面的典型意义：一是特许经营合同中格式条款效力。由于特许人对外授权的经营资源及经营模式的相似性，实践中，特许经营合同常由特许方拟定并针对不同被特许人反复使用，被特许方对合同条款的磋商余地较小，从法律要件上看常符合格式条款的特征。本案认可了特许经营合同条款中的格式条款特征，当特许经营合同中格式条款排除了被特许人的主要权利时，依法判定该条款无效。二是对特许经营合同中约定不明条款解释。特许经营合同条款约定不明的，可以协议补充；不能达成补充协议的，按照合同有关条款或者交易习惯确定。法院结合合同条款和双方履行情况对双方约定不明

条款真实含义的查明解释过程，具有示范意义。三是单方解除权的效力确认。特许经营合同中的单方解除权可依法定或约定产生，当双方均主张对方违约而己方享有单方解除权时，需要对单方解除权的成立条件及成立时间进行查明梳理。条件未完全成就的，不能产生合同解除的效力。特许人或被特许人不具有单方解除权的情况下，擅自终止履行合同则构成违约。

#### 案例八：特定行业特许经营合同解除后货品如何折旧及退还

##### 【案情概要】

2013年5月2日，王某与北京玫瑰妈妈化妆品有限公司（以下简称玫瑰公司）签订加盟合作协议，玫瑰公司授权王某经营“玫瑰妈妈”产后恢复相关产品服务。协议签订后，王某依约开展营业，但在履行合同的过程中发现玫瑰公司存在隐瞒信息和提供虚假信息、未按相关法律法规披露信息、未向商务主管部门备案、未依约提供指导、进行虚假宣传等情况。此外，玫瑰公司提供的产后恢复设备及护理品均属三无产品，存在质量问题和安全隐患。王某起诉要求解除合同，玫瑰公司返还加盟费和设备款，赔偿经济损失。玫瑰公司认为合同性质为合作，并非特许经营，其并未进行虚假宣传，合同已正常履行完毕。

##### 【审理情况】

法院经审理认为：双方合同名称虽为合作协议，但约定的内容包括玫瑰公司提供品牌及成熟的管理模式，并有限定区域、授权期限等条款；同时，该公司对选址及装修均有选择权并装修指导，提供加盟铜牌。合同中也注明加盟字样，收取品牌使用费。上述合同的特征符合特许经营合同的性质，故认定涉案合同为特许经营合同。

根据《商业特许经营管理条例》的相关规定，特许人应当真实、完整、准确地披露与其特许内容相关的信息，如隐瞒有关信息或提供虚假信息，被特许人可以选择行使法定解除权。本案中，通过扫描王

某提供的宣传材料上的二维码，可以直接进入玫瑰公司的官方平台，看到其宣称提供德国技术等不实内容。玫瑰公司的经营资质亦存在与其宣传不符的情形，其部分产品的相关信息不能达到质量要求的基本标准，属三无产品。在此种情形下，王某可以行使其法定解除权。

合同解除后，尚未履行的终止履行，已经履行的部分，无过错的一方可以要求恢复原状，采取补救措施和赔偿损失。玫瑰公司在本案中存在主要过错，应退还所收款项并赔偿王某损失，其应将王某交付的品牌使用费和货款退还，王某将所存货物退还。考虑有部分货品已经消耗，无法返还，部分仪器搁置存在折旧的情况，法院酌情降低部分退款，并酌情支持王某的部分损失。本案审理中对剩余物品进行了实地勘验，在判决主文中，明确需返还物品以清单为准，不能返还的如何在应支付的款项中扣除相应价值，并明确提取义务的承担。

### 【案例意义】

本案是涉及美容行业特许经营的典型案件，其特殊之处在于因合同加盟标的为美容行业，在合同解除时恢复原状、返还原物的状况相对复杂。美容行业的加盟除了许可使用品牌、经营模式、揽客秘诀、操作手法等，往往需要特许方提供所用仪器、美容品、美容工具等，仪器有折旧问题，美容工具为损耗品，美容品不仅为损耗品，亦有保质期，故退还和折价的问题比较复杂。特许人一般不愿将已经提供的上述物料收回。在实践中，解除合同时如主要责任在特许人一方，被特许人不再继续从事该行业，一般考虑将涉案仪器和美容品等退还特许方，以发挥上述物料继续使用的较大余地和利用价值。已经过期的产品不再退还，使用过的仪器也以当时状态进行一定折旧，特许方可以翻新后以较低价格提供给新的加盟方。此部分内容在美容行业的特许经营合同中需特别注意，本案对此类案件的审理具有一定借鉴意义。

案例九：特许人与被特许人均存在违约行为的合同解除效力

### 【案情概要】

北京水孩子教育科技有限公司（以下简称水孩子公司）与北京水孩子俊哲教育科技有限公司（以下简称俊哲公司）法定代表人高某，于2012年8月18日签订《特许经营合同》，约定水孩子公司将商标、商号、商业模式、运营管理系统等知识产权要素的使用权和部分收益权许可给俊哲公司使用，授权其作为特许连锁成员之一，使用水孩子公司商号及“水孩子”品牌商标，开展婴幼儿早期教育服务等经营活动。俊哲公司支付特许加盟费、特许权使用费及保证金。水孩子公司许可高某以投资设立法人作为合同相对方的方式使用特许经营权。合同签订后，俊哲公司于2013年1月11日成立后承继了该合同。水孩子公司主张其依约履行了合同义务，俊哲公司也已于合同期限内正式对外经营，但俊哲公司拖欠水孩子公司服务管理费2万元，特许权使用品牌使用费及管理费4万元。经多次催要，俊哲公司拒绝并拖延付款，严重违反了合同约定，构成违约。故请求判令解除双方签订的《特许经营合同》；俊哲公司立即停止使用原告的商标、商号、商业模式及运营管理系统、支付拖欠的品牌使用费及管理费6万元及违约金。俊哲公司辩称并反诉称：同意解除合同，管理费应从2013年3月30日起算，这之前都是进场的准备。未支付管理费的原因是水孩子公司违约在先，没有提供合格的泳池，装修过程中购买的泳池和设备，至今也没有提供合格证等证明。水孩子公司没有按照约定提供全部课程，少了轮滑和瑜伽两种课程，也没有提供专业辅导。水孩子公司要求保证金抵扣管理费及要求支付品牌管理费于法无据。水孩子公司不符合特许经营条例关于“两店一年”的规定，并存在一系列违约行为，导致合同目的落空，构成根本违约。故提起反诉，请求法院判令解除双方之间的《特许经营合同》；要求水孩子公司返还特许加盟费、特许权使用费、保证金共计21万元。

### 【审理情况】



法院经审理认为：高某代表其独资成立的俊哲公司和水孩子教育公司签订的涉案特许经营合同已经具备了特许经营合同的基本特征，属于特许经营合同。该合同是双方当事人真实的意思表示，未违反法律法规的强制性规定，应属有效。从双方提供的证据综合分析，俊哲公司存在未按照合同约定支付特许管理费的违约行为，而水孩子教育公司亦存在没有提供承诺的轮滑、瑜珈教材、没有提供完善的培训和支持体系等违约行为。考虑到双方之间在履行中均存在违约行为，而现在相互之间已缺乏基本信任，合同目的无法实现，且双方均要求解除合同，法院对双方有关解除合同的诉讼请求、反诉请求予以支持。因双方均存在违约行为，本院综合本案的特许经营年限、支付费用的具体约定、具体权利义务的履行情况等因素，确定俊哲公司应支付的特许加盟费、特许权品牌使用费及管理费用等的具体数额。水孩子教育公司要求俊哲公司支付逾期付款的违约金，考虑到双方互有违约行为，且存在付款起算时间、数额等争议，法院对此不再予以支持。水孩子教育公司不服该判决提出上诉，二审经审理后维持原判。

### 【案例意义】

本案是特许经营合同双方均存在违约行为导致合同解除的典型案件。特许经营案件中，因双方合作的密切性和持续性，在实际的履行中情况纷繁复杂，导致合同不能正常履行的双方因素相互交织。双方均有违约行为情况下的合同解除及责任分担需要法官综合整体情况予以考虑及平衡。本案中合同解除后，法官综合案件的特许经营年限、支付费用的具体约定、具体权利义务的履行情况等因素，确定被特许人应支付的特许加盟费、特许权品牌使用费及管理费用等的具体数额。

### 案例十：如何确定特许经营合同到期终止的后合同义务范围

### 【案情概要】

原告中育天成（北京）国际教育科技有限公司（以下简称中育天成公司）与被告大同市经纬城市建设培训学校（以下简称大同经纬学校）签订的《北外奥尼少儿英语培训合作协议》（以下简称《合作协议》）约定期限自2011年10月10日至2014年10月9日。该份协议载明：履约过程中，出现本协议约定的终止事由，或双方意定解除时，双方应即刻办理相关善后事宜。包括：1、大同经纬学校立即停止以“北外奥尼少儿英语”名义营业；2、停止营业之日起十日内拆除中育天成公司授权使用的“北外奥尼少儿英语”标志、牌匾等，在必要情形下，大同经纬学校将拆除后的现场照片存档备查。双方均认可合同已于2014年10月9日到期并终止。中育天成公司认为，大同经纬学校应当拆除其被授权使用的牌匾、标志等，并返还教学辅助材料，而授权铜牌是教学辅助材料的一种，故应予返还。大同经纬学校为证明其已不在原址经营，提交了房屋租赁合同，部分财务账簿，班级人员名单及盖伦课时进度表，以证明其并未违约。

### 【审理情况】

法院经审理认为：中育天成公司与大同经纬学校签订的《合作协议》属于特许经营合同。该合同到期后，双方未续约，故《合作协议》于2014年10月9日终止。合同权利义务终止并不影响合同中有关后续清算条款的效力。授权铜牌是大同经纬学校加盟中育天成公司“北外奥尼”教学项目的授权凭证，并非中育天成公司所主张的“教学辅助材料”。按照协议约定，大同经纬学校应当终止使用教材、教具等教学辅助材料，故教学辅助材料应当包括教材、教具等能够为课堂教学之所用的材料，而授权铜牌既非《合作协议》明确约定的教学辅助材料，亦不属于教学辅助材料这一名词的应有之意，且中育天成公司亦表示授权铜牌并非用于教学，故中育天成公司无权要求大同经纬学校返还授权铜牌并主张违约责任。协议约定了大同经纬学校负有尊重中育天成公司知识产权之义务，包括合理范围内合法使用授权标识，不私自



翻印、传播教材等，但该条并未包含大同经纬学校负有返还授权铜牌的合同义务，且本案未有证据显示大同经纬学校利用授权铜牌行为侵犯中育天成公司知识产权或超越合同期限继续使用授权铜牌进行经营，中育天成公司依据该条款主张大同经纬学校返还铜牌并承担违约责任的主张亦不能成立。本案中，双方的合同关系虽已于2014年10月9日终止，但合同关系终止之后，双方亦应依据诚实信用原则协助对方处理合同终了的善后事宜。本案授权铜牌虽非用于教学，但作为特许经营加盟的授权凭证，在特许经营合同终止后，该凭证对大同经纬学校所发挥的作用业已消灭，为避免今后可能发生的该授权铜牌用于特许经营期间之外的经营活动，基于诚实信用原则，大同经纬学校应当履行返还授权铜牌的后合同义务。

### 【案例意义】

本案是一起特许经营合同终止后如何确定后合同义务范围的典型案例。特许经营合同是一种以商标、商业秘密等经营资源为主要内容的特殊许可合同。即特许人将其商标、商业秘密等具有竞争优势的资源许可加盟人使用。本案中，尽管合同并未就授权铜牌的返还进行明确约定，但鉴于双方合同已经终止，为避免后续纠纷，基于我国《合同法》规定的后合同义务，依据诚实信用原则，被特许人应当将没有使用权限的授权铜牌返还给特许人。本案正确适用了合同权利义务终止后的后合同义务规则，针对特许经营合同终止后的特殊情况，从商事交易的诚实信用原则出发，本着基于我国《合同法》中后合同义务是为了协助对方处理合同终了的善后事宜这一基本要义，解释出被特许人对于已经没有使用权限的授权铜牌负有返还的协助义务，这对于特许经营合同终止后的当事人如实、善意、全面的协助彼此妥善处理善后事宜，维护健康有序的市场秩序具有重要的司法指引意义。

## 杨浦法院特许经营合同纠纷案件审判白皮书（2017 年-2019 年） （上海杨浦法院 2020）

2020 年 4 月 26 日

特许经营作为以知识产权为重要资源的合作模式，以其独特的运行机制，规模化、低成本的扩张方式，致力双赢的获益方式，而被赋予良好的经济前景。从事特许经营的企业带动了大众的创业热情，为企业提供机遇与创新活力。

日前，上海市杨浦区人民法院（以下简称“上海杨浦法院”）对三年来的特许经营合同纠纷案件进行了梳理，分析了案件审理中发现的问题，并提出有针对性的建议和举措，促进知识产权市场健康发展，营造公平有序的营商环境，为创新驱动发展战略的实施和杨浦双创升级版建设提供有力的司法服务和保障。

### 01 案件审理概况

2017 年至 2019 年，上海杨浦法院共受理特许经营合同纠纷 316 件，审结 305 件。审结的案件中，判决占 12.79%，和解、调解占 56.39%，撤诉占 28.52%，移送占 2.3%。

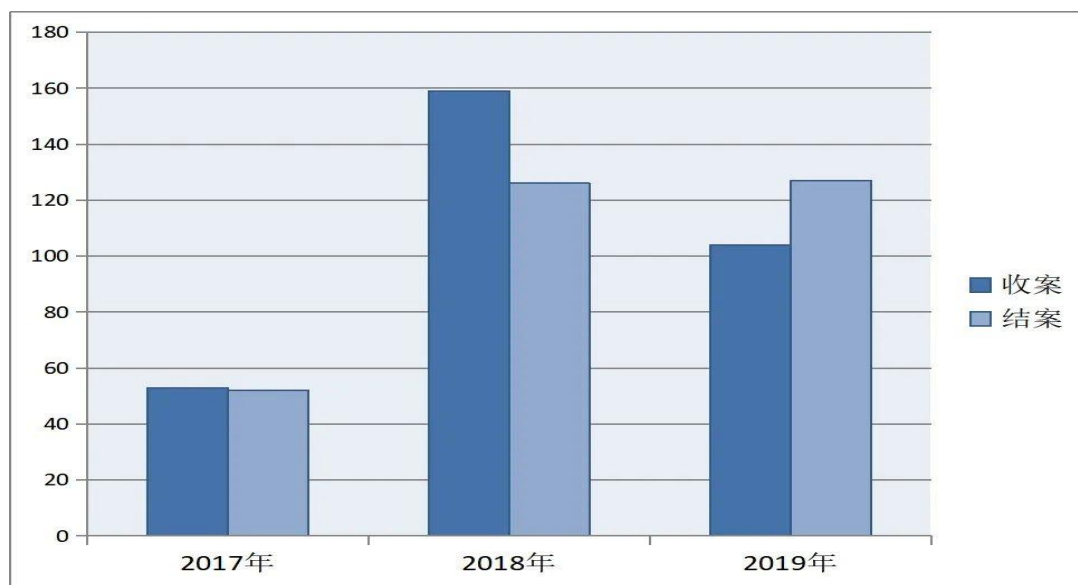


图 1:收、结案情况图

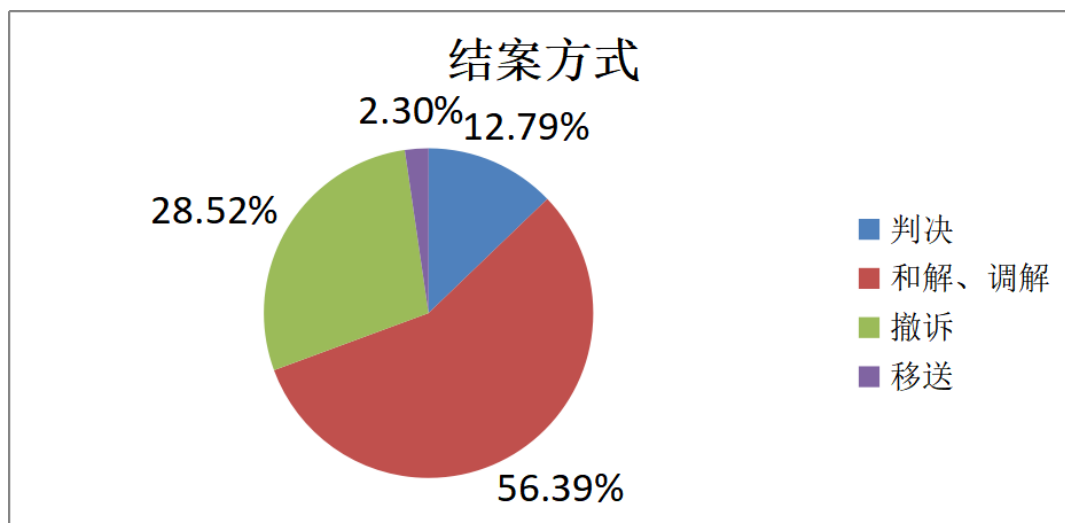


图 2: 结案方式图

## 02 案件特点

### No.1 起诉主体多为被特许人

特许经营合同的订立与履行中,被特许人在缔约能力、商业眼光、市场价值判断等方面处于弱势地位,纠纷多源于特许人存在的不规范行为。上海杨浦法院受理的 316 件案件中,原告为特许人的占 16.46%,原告为被特许人的占 83.54%。

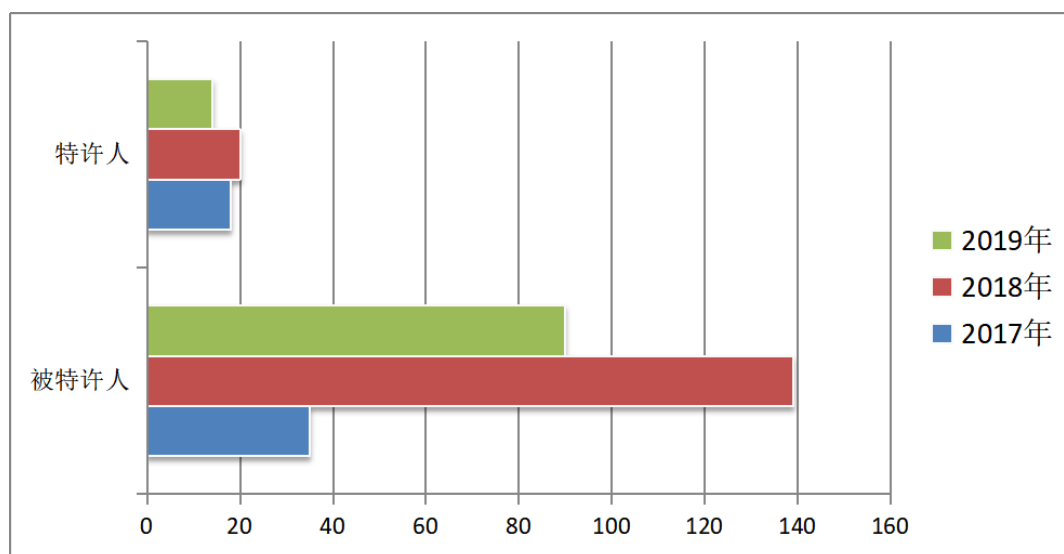


图 3：原告主体身份图

## No.2 涉诉行业分布较广

特许经营纠纷涉及最多的是食品零售行业，占纠纷的 33.23%；其次是餐饮服务行业，占 27.22%。洗衣服务、教育培训、美容保健行业占 11.39%、10.13%和 8.86%。其他传统行业还涉及物流、服饰、玩具零售行业、母婴服务行业、艺术培训行业等。新兴行业如 VR 体验店等，虽然案件总量不大，但行业的多样化与新颖性使得不同案件需要考虑的因素有所差异。

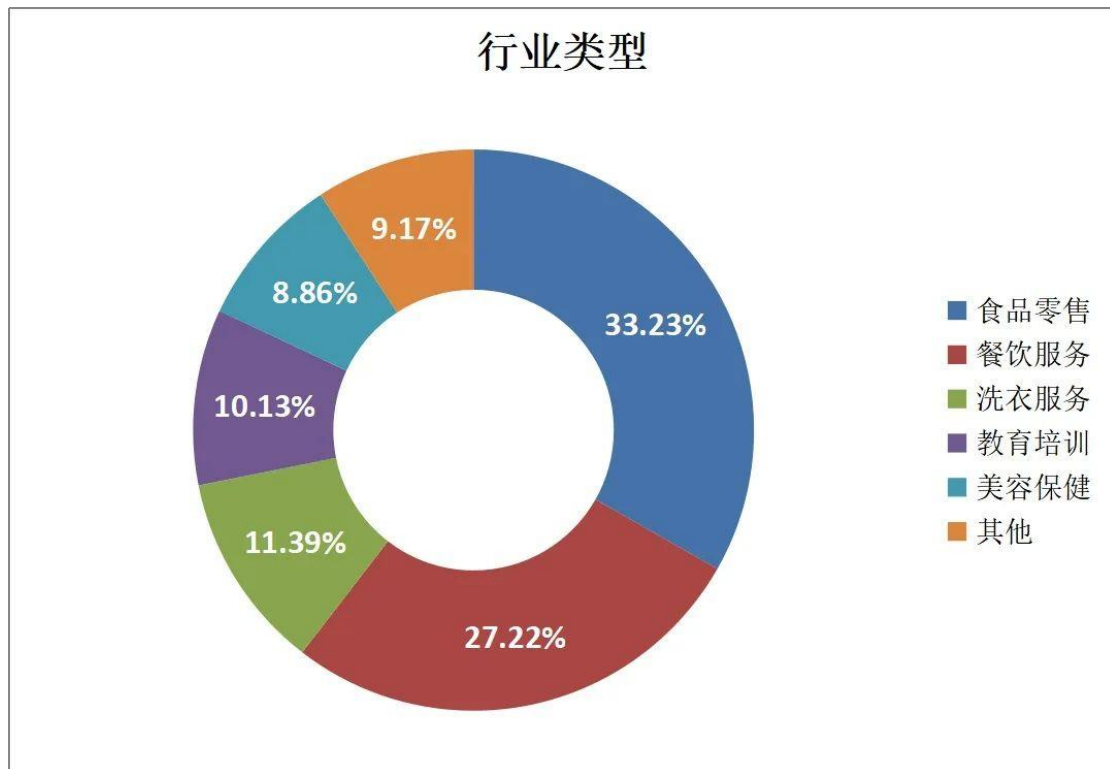


图 4：行业分布图

## No.3 诉讼缘由较为多样

特许人作为原告起诉的理由主要包括：1.被特许人未按时缴纳加盟费、管理费等费用；2.被特许人违约销售其他品牌的产品；3.被特许人提前终止经营、合同到期后仍使用被特许的经营资源。

被特许人作为原告起诉的理由涵盖特许经营的方方面面，常见有：

1.合同签订过程中的问题。如：特许人没有特许经营资源（商标、著作权、专利、技术等）、不具备“两店一年”的条件、特许经营行为未进行备案、虚假宣传、未披露信息等；2.合同履行过程中的问题。如：未按时供货、供货质量问题、未按约指导培训等。

#### No.4 容易产生群体性诉讼

在上海杨浦法院审理的 16 件被告为某科技有限公司以及 9 件被告为某教育投资管理有限公司的案件中，被告公司经营陷入窘境，无实际办公地点，甚至涉刑事犯罪，致使大量被特许人聚集起诉。还有 37 件被告为某投资管理有限公司以及 63 件被告为某实业有限公司的案件中，原告起诉多源于在投资前欠缺成熟考虑，在经营后发现无法盈利即要求解除合同。

### 03 审理中发现的问题

#### No.1 特许人良莠不齐，履约不规范情况频现

1.就行业准入门槛而言，对于法律、行政法规规定需要经行政审批方可经营的项目，部分特许人未取得批准文件即开展经营，如在上海杨浦法院审理的被告为某快递有限公司的系列案件中，被告未取得快递业务经营许可，其自身无法经营快递业务，也无法向被特许人提供服务，导致合同无法履行。

2.就合同签订而言，特许人滥用强势地位，导致合同权利义务失衡。主要表现为：（1）合同约定的权利义务缺乏对等性。合同多约定被特许人的义务及违约责任，而对特许人的义务没有约定或约定比较笼统；（2）合同款项返还条件严苛；（3）限定采购渠道，设置最低采购量；（4）设置竞业限制义务，限制被特许人的发展。

3.就合同履行而言，特许人履约行为不规范，在收取合同款项后怠于履行义务或未规范履行义务。多表现为特许人在交付经营资源、

提供培训、业务指导后，未让对方签字确认；在发货时无双方确认的货品清单等。

4.就信息披露而言，特许人存在不披露、不充分披露、虚假披露等行为。一方面，被特许人因法律意识淡薄，往往会忽略信息披露的重要性；另一方面，不良特许人限于企业规模不足，乐于选择不披露或虚假披露，引发纠纷。

## No.2 部分企业盲目逐利、扩张，引发群体性纠纷

一些规模小、起步晚、资金少的中小型企业以特许经营方式迅速扩大规模、加速品牌推广、吸纳资金，在尚不具备条件的情况下即招揽加盟商盲目扩张，使得其无法应对大批加盟商对经营资源的需求，导致经营体系迅速崩塌。

甚至有不法企业只以投机圈钱为目的，违规集资，“击鼓传花”，在经营数月后人去楼空，致使群体性诉讼爆发，严重扰乱了正常的市场经营秩序和良好的营商环境。尽管在该些案件中认定此类不法企业构成合同欺诈，判令其承担责任，但由于司法“不告不理”的被动特性，对特许人的违法经营行为并不能直接予以取缔或处罚，违法特许人的风险信号向市场和社会传播有滞后性，相关特许人仍可继续招揽加盟商，给特许经营行业健康发展造成的危害在一段时间内会持续存在。

## No.3 被特许人轻信承诺，契约意识淡薄

1.就合同签订而言，被特许人欠缺成熟考虑，草率签约。主要表现为：（1）轻信特许人的投资回报蓝图，忽视经营风险；（2）未对特许人的资质、经营资源、社会评价等进行了解、查询；（3）事先未对开展特许经营活动进行准备，导致特许经营活动无法按期开展，进而被追究违约责任。

2.就合同履行而言，被特许人随意履约。主要表现为：（1）不遵

循特许经营合同或关联采购合同中的约定,或提供非特许人的同类产品或服务;(2)在未取得营业执照的情况下即开始经营;(3)合同到期后继续经营;(4)侵害特许人利益,如擅自注册与特许人的商业标识相同的商标等。

3.就经营稳定性而言,被特许人在经营收益未达到预期的情况下,继续履约意愿不高,合同履行期间擅自停止营业,或在特许人无明显违约行为的情况下起诉要求解除合同。

#### No.4 合同内容不明确,履约事实难以固定

1.就合同性质而言,在特许经营合同所涉经营模式日益复杂、经营创新层出不穷的背景下,特许经营合同向复合合同、无名合同的方向发展,与其他合同的界限存在模糊化趋势。且特许人或其特许经营知识的薄弱,或因其刻意规避特许经营资质条件或减轻自身义务的考虑,提供的合同名称往往刻意规避“特许经营”或者“加盟”的用语,合同名称与合同实质内容不一致的现象时有发生。

2.就合同具体条款而言,特许经营合同对双方权利义务的约定多具有一定的程式化表述,缺乏具体内容以及可操作性,导致特许人与被特许人对合同中的模糊性表达理解不同,进而对正确界定合同权利义务产生分歧,增加案件审理难度。

### 04 对策建议

特许经营对于促进中小型企业发展、解决就业、拉动民间投资具有积极作用。此类案件中出现的问題不仅损害了当事人的利益,也扰乱了经济发展。为充分发挥司法裁判的规则指引作用,进一步规范商业特许经营活动,优化法治化营商环境,特提出以下建议。

#### No.1 规范特许经营行为,注重稳定商业模式的培育



特许人作为特许经营合同法律关系中的主动方，只有规范好自身的特许经营行为，完善经营资源和模式，才能有效提升其品牌效益及市场竞争力，从根源上减少纠纷的产生。建议特许人：

1.加强对品牌经营资源的完善。对于商业标识、作品、专利技术等经营资源，特许人应通过注册商标、申请专利等手段予以保护，保证进一步授权行为的有效性，建立成熟稳定的经营模式，减少经营风险。

2.注重对自身企业的管理。特许人在经营中要有序引导被特许人良性运作，树立诚信健康的企业形象，提升竞争力。在进行特许经营招商时，应当规范信息披露流程，恰当描述自身企业发展状况，如实陈述自有经营资源，合理提示被特许人经营风险。

3.优化特许经营合同条款。在合同中应平等约定双方权利义务，确保条款明确且有可操作性，合理界定违约行为及责任，禁止特许人滥用缔约强势地位；规范加盟费、管理费、保证金的结算、退款流程，根据合同履行的不同情况适当增加有条件的款项退还；对于格式条款主动进行释明，尊重被特许人的意愿。

4.规范履行指导义务。在合同履行过程中，及时了解被特许人的经营情况，监督被特许人的经营行为，注重对履约行为证据的保存，保护自身和被特许人的正当利益。

## No.2 规制不诚信企业，实现民事与刑事、行政衔接

少数企业利用法律法规不完善，将特许加盟当成追逐不法利益的“摇钱树”，阻碍社会进步和发展，影响正常的经济秩序。故应贯彻落实扫黑除恶专项斗争对于“行业清源”的要求，整治行业乱象，维护公平有序的市场竞争秩序。

1.建立信息互通的协作联动机制。完善与健全行政主管部门之间、

法院和行政主管部门、行业协会之间的信息备案机制，实现信息的动态化管理和互联互通。行政主管部门应严格审核特许企业资质，对特许人的诚信记录、经营规模、财务状况、行政处罚记录等及时公开，将违法经营者纳入失信人名单予以公示，促使特许人规范经营行为。不定期以抽查、实地考察等方式，加强对特许经营企业的监管力度。及时核查不法企业的资金动态和流向，全面查清公司法定代表人、股东等去向，协同配合，充分履行监管职能。

2.建立工作互动的追责联动机制。对违法特许经营行为依法追究民事、行政、刑事责任，实现制度衔接。特许经营企业违反《条例》等规定的，应当及时以司法建议的方式将信息披露给监管部门，对这些企业依法加大惩处力度。企业违规集资等行为构成犯罪的，应将掌握的线索及时移送。

### No.3 事先充分考察，事后理性维权

特许人经营资源的不同、被特许人个人能力的差别，必然使得经营结果有着极大差别。只有被特许人秉持谨慎选择、投资有风险的理念，结合其对特许人经营资质的考察及其对自身能力的评估，才能做出恰当的投资决策。

在决定是否进行特许加盟前，不应轻信特许人招商广告中的宣传内容，而可以通过“国家企业信用信息公示系统”等第三方平台查询特许人经营状况，通过“中国裁判文书网”等了解特许人涉诉情况，通过“国家知识产权局商标局 中国商标网”查询特许人持有商标的情况，通过“商业特许经营信息管理网”查询特许人是否对特许经营活动进行了备案，并可通过走访、主动询问等方式了解品牌的口碑及投资预算等内容。另外，被特许人还应当对自身的经营能力进行评估，预估欲加盟行业所需要的资金投入、加盟行业的运营风险等。

在特许经营合同签订后，双方产生纠纷时仍应以诚信公平为原则，

协商处理。被特许人在明确自己的诉求后，应当准确向特许人表达，沟通化解矛盾的方案。双方无法自行协商起诉至法院的，被特许人也应当理性维权，合理考量自身履约行为、确定诉讼请求，对自身的损失不夸大计算，切实维护自身合法权益。

#### No.4 加大法治宣传力度，全面优化营商环境

近年来，虽然特许经营合同纠纷数量激增，群体诉讼案件常有发生，但与此同时，特许经营模式仍在大规模的扩张。在此种情况下，司法机关、行政机关乃至社会媒体，可以通过庭审直播、集中宣判、法治讲座、法律咨询、纸质媒体宣传、网络媒体宣传等方式，对特许经营模式的风险、特许经营合同签订时的注意事项、合同履行中常见的违约行为等问题进行提示，引导特许经营行业的从业者在特许经营活动中提高法律意识，规范特许人的经营行为，帮助投资者理性选择投资，规避不诚信特许企业。

在审判延伸工作中，要充分发挥司法保护知识产权的主导作用，通过制定特许经营类案审理指南、定期公开特许经营合同纠纷典型案例、组织民众观摩庭审、加大特许经营纠纷法治讲座等方式，树立正确的市场价值导向和社会风尚，为优化营商环境提供司法保障。

## 最高人民法院关于审理涉及驰名商标保护的民事纠纷案件应用法律 若干问题的解释（最高院 2009）

（法释〔2009〕3号）

最高人民法院《关于审理涉及驰名商标保护的民事纠纷案件应用法律若干问题的解释》已于2009年4月22日由最高人民法院审判委员会第1467次会议通过，现予公布，自2009年5月1日起施行。

二〇〇九年四月二十三日

为在审理侵犯商标权等民事纠纷案件中依法保护驰名商标，根据《中华人民共和国商标法》、《中华人民共和国反不正当竞争法》、《中华人民共和国民事诉讼法》等有关法律规定，结合审判实际，制定本解释。

第一条本解释所称驰名商标，是指在中国境内为相关公众广为知晓的商标。

第二条在下列民事纠纷案件中，当事人以商标驰名作为事实根据，人民法院根据案件具体情况，认为确有必要的，对所涉商标是否驰名作出认定：

（一）以违反商标法第十三条的规定为由，提起的侵犯商标权诉讼；

（二）以企业名称与其驰名商标相同或者近似为由，提起的侵犯商标权或者不正当竞争诉讼；

（三）符合本解释第六条规定的抗辩或者反诉的诉讼。

第三条在下列民事纠纷案件中，人民法院对于所涉商标是否驰名

不予审查：

（一）被诉侵犯商标权或者不正当竞争行为的成立不以商标驰名为事实根据的；

（二）被诉侵犯商标权或者不正当竞争行为因不具备法律规定的其他要件而不成立的。

原告以被告注册、使用的域名与其注册商标相同或者近似，并通过该域名进行相关商品交易的电子商务，足以造成相关公众误认为由，提起的侵权诉讼，按照前款第（一）项的规定处理。

第四条人民法院认定商标是否驰名，应当以证明其驰名的事实为依据，综合考虑商标法第十四条规定的各项因素，但是根据案件具体情况无需考虑该条规定的全部因素即足以认定商标驰名的情形除外。

第五条当事人主张商标驰名的，应当根据案件具体情况，提供下列证据，证明被诉侵犯商标权或者不正当竞争行为发生时，其商标已属驰名：

（一）使用该商标的商品的市场份额、销售区域、利税等；

（二）该商标的持续使用时间；

（三）该商标的宣传或者促销活动的方式、持续时间、程度、资金投入和地域范围；

（四）该商标曾被作为驰名商标受保护的记录；

（五）该商标享有的市场声誉；

（六）证明该商标已属驰名的其他事实。

前款所涉及的商标使用的时间、范围、方式等，包括其核准注册前持续使用的情形。

对于商标使用时间长短、行业排名、市场调查报告、市场价值评估报告、是否曾被认定为驰名商标等证据，人民法院应当结合认定商标驰名的其他证据，客观、全面地进行审查。

第六条原告以被诉商标的使用侵犯其注册商标专用权为由提起民事诉讼，被告以原告的注册商标复制、摹仿或者翻译其在先未注册驰名商标为由提出抗辩或者提起反诉的，应当对其在先未注册商标驰名的事实负举证责任。

第七条被诉侵犯商标权或者不正当竞争行为发生前，曾被人民法院或者国务院工商行政管理部门认定驰名的商标，被告对该商标驰名的事实不持异议的，人民法院应当予以认定。被告提出异议的，原告仍应当对该商标驰名的事实负举证责任。

除本解释另有规定外，人民法院对于商标驰名的事实，不适用民事诉讼证据的自认规则。

第八条对于在中国境内为社会公众广为知晓的商标，原告已提供其商标驰名的基本证据，或者被告不持异议的，人民法院对该商标驰名的事实予以认定。

第九条足以使相关公众对使用驰名商标和被诉商标的商品来源产生误认，或者足以使相关公众认为使用驰名商标和被诉商标的经营者之间具有许可使用、关联企业关系等特定联系的，属于商标法第十三条第一款规定的“容易导致混淆”。

足以使相关公众认为被诉商标与驰名商标具有相当程度的联系，而减弱驰名商标的显著性、贬损驰名商标的市场声誉，或者不正当利用驰名商标的市场声誉的，属于商标法第十三条第二款规定的“误导公众，致使该驰名商标注册人的利益可能受到损害”。

第十条原告请求禁止被告在不相类似商品上使用与原告驰名的

注册商标相同或者近似的商标或者企业名称的，人民法院应当根据案件具体情况，综合考虑以下因素后作出裁判：

- （一）该驰名商标的显著程度；
- （二）该驰名商标在使用被诉商标或者企业名称的商品的相关公众中的知晓程度；
- （三）使用驰名商标的商品与使用被诉商标或者企业名称的商品之间的关联程度；
- （四）其他相关因素。

第十一条被告使用的注册商标违反商标法第十三条的规定，复制、摹仿或者翻译原告驰名商标，构成侵犯商标权的，人民法院应当根据原告的请求，依法判决禁止被告使用该商标，但被告的注册商标有下列情形之一的，人民法院对原告请求不予支持：

- （一）已经超过商标法第四十一条第二款规定的请求撤销期限的；
- （二）被告提出注册申请时，原告的商标并不驰名的。

第十二条当事人请求保护的未注册驰名商标，属于商标法第十条、第十一条、第十二条规定不得作为商标使用或者注册情形的，人民法院不予支持。

第十三条在涉及驰名商标保护的民事纠纷案件中，人民法院对于商标驰名的认定，仅作为案件事实和判决理由，不写入判决主文；以调解方式审结的，在调解书中对商标驰名的事实不予认定。

第十四条本院以前有关司法解释与本解释不一致的，以本解释为准。



## 最高人民法院关于涉及驰名商标认定的民事纠纷案件管辖问题的通知（最高院 2009）

（法[2009]1 号）

各省、自治区、直辖市高级人民法院，解放军军事法院，新疆维吾尔自治区高级人民法院生产建设兵团分院：

为进一步加强人民法院对驰名商标的司法保护，完善司法保护制度，规范司法保护行为，增强司法保护的权威性和公信力，维护公平竞争的市场经济秩序，为国家经济发展大局服务，从本通知下发之日起，涉及驰名商标认定的民事纠纷案件，由省、自治区人民政府所在地的市、计划单列市中级人民法院，以及直辖市辖区内的中级人民法院管辖。其他中级人民法院管辖此类民事纠纷案件，需报经最高人民法院批准；未经批准的中级人民法院不再受理此类案件。

以上通知，请遵照执行。

2009 年 1 月 5 日

## 最高人民法院关于建立驰名商标司法认定备案制度的通知（最高院 2006）

（2006 年 11 月 12 日法（民三）明传[2006]8 号）

近年来，各地人民法院在审理商标侵权等民事纠纷案件中，根据《中华人民共和国商标法》和相关司法解释的有关规定，认定了一定数量的驰名商标。根据审判工作需要，及时掌握和研究驰名商标司法认定的情况和问题，最高人民法院决定对驰名商标的司法认定设立备案制度。现就有关问题通知如下：

一、本通知下发前，已经生效的涉及驰名商标认定的案件，在本通知下发之日起两个月内，由各高级人民法院将一、二审法律文书连同认定驰名商标案件的统计表报送最高人民法院民三庭备案；

二、自本通知下发之日，各高级人民法院对于辖区内法律文书已生效的涉及认定驰名商标的案件，在文书生效之日起二十日内将一、二审法律文书及统计表报最高人民法院民三庭备案。

附：统计表式样（略）



**宝盈律师事务所**  
**BAOYING LAW FIRM**



**北京总所**

海淀区中关村东路66号世纪科贸大厦B座806室  
010 68948828

**成都分所**

成都高新区天府二街368号房天下大厦1305室  
028 82890869

**南京分所**

建邺区江东中路215号凤凰文化广场B座1810室  
025 83736963

[www.baoyinglaw.com](http://www.baoyinglaw.com)