经济法

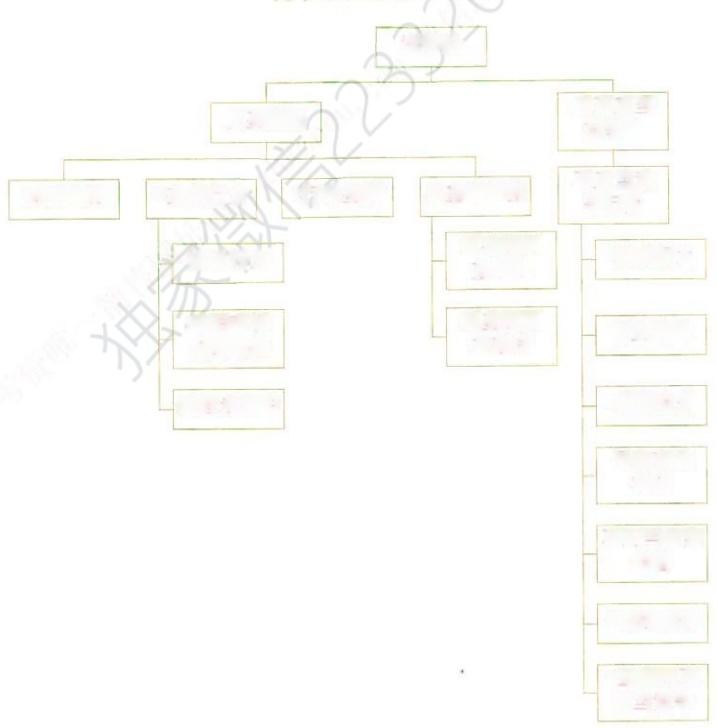
**专** **题** **一**

**竞争法**

**复** **习** **旨** **要**

本专题常考考点 ： **协议行为 、 滥用市场支配地位 、 经营者集中** 、 行政垄断 ； 混淆行 为、虚假宣传、诋毁商誉、侵犯商业秘密、互联网不正当竞争行为等。全新修订的《反不 正 当 竞 争 法 》 于 2 0 1 8 年 1 月 1 日 生 效 ， 2 0 1 9 年 4 月 2 3 日 又 针 对 侵 犯 商 业 秘 密 的 行 为 及 罚

则进行了修订，新增及变化内容需关注。



竞争法框架体系

竞争法

反不正当 竞争法

不正当竞 争行为

\*混淆行为

商业贿赂

\*虚假宣传

侵犯商业

秘密

不正当有奖 销售

\*诋毁商誉

\*互联网不 正当竞争

反垄断调查

反垄断调 查机构

反垄断调 查程序

\*垄断行为 \*行政垄断

协议行为

滥用市场 支配地位

经营者集中

适用范围

反垄断法

商经知专题讲座 · 清



**西法大考资微信(QQ):2233200134**

《反垄断法》主要针对**三大垄断行为**及行政垄断设计题目，基本是轮考的规律，但是 协议行为重复考查性更高

《反不正当竞争法》的核心考点集中在不正当竞争行为，主要由混淆行为、商业贿赂 虚假宣传、侵犯商业秘密、不正当有奖销售、诋毁商誉、互联网不正当竞争等七大不正当 竞争行为组成。主要的考查方式是结合实务热点案例考查对不正当竞争行为的识别。其中 混淆行为、虚假宣传、诋毁商誉、互联网不正当竞争更重要。

**第 一 节 反 垄 断 法**

**考** **点** **1** **反垄断法的适用范围**

( 一 ) 适 用 范 围

《反垄断法》适用于中国境内的垄断行为以及境外的对境内市场竞争产生排除、限制

影响的垄断行为。

**垄断行为是指经营者达成垄断协议、经营者滥用市场支配地位以及具有或者可能具有排除、限制竞争效果的经营者集中。**

经营者，是指从事商品生产、经营或者提供服务的自然人、法人和其他组织。

相关市场，是指经营者在一定时期内就特定商品或者服务(以下统称商品)进行竞争

的商品范围和地域范围。

[特别提示]相关市场的界定，是认定及规制垄断行为的首要步骤。只有相关市场划

定后，界定垄断行为才有意义。

( 二 ) 豁 免 范 围

1. 知识产权豁免

经营者依照有关知识产权的法律、行政法规规定行使知识产权的行为，不适用《反垄断

法》;但是，经营者滥用知识产权，排除、限制竞争的行为，适用《反垄断法》。

2. 农产品豁免

**农业生产者及农村经济组织在农产品生产、加工、销售、运输、储存等经营活动中实施的联合或者协同行为，不适用《反垄断法》。**

**考 点 2 协 议 行 为**

( 一 ) 概 念 及 构 成 要 件

垄断协议，是指排除、限制竞争的协议、决定或者其他协同行为

1. 垄断协议必须发生在**2个或2个以上的经营者之间**，具有“**多个主体串通**”的特征。经营者之间存在通谋或协同一致的行为。

特别提示]**不要求纸面协议**等僵化的形式。

2. 该协同行为会对竞争产生排除或限 制的不利后果。



**西法大考资微信(QQ):2233200134**

专题一」竞争法

( 二 ) 协 议 行 为 的 分 类

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| 主体 | **种类** | 行为表现 |
| 具有竞争关系的 同业竞争者 | 横向协议 | 1.固定或者变更商品价格；  2.限制商品的生产数量或者销售数量；  3.分割销售市场或者原材料采购市场；  4.限制购买新技术、新设备或者限制开发新技术、新产品； 5.联合抵制交易；  6.国务院反垄断执法机构认定的其他垄断协议。  3家大型房地产公司的代表聚会，就商品房价格达成共识，随  后一致采取涨价行动 |
| 具有交易关系的 上下游经营者 | 纵向协议 | 1.**固定**向第三人转售商品的**价格**；  2.**限定**向第三人转售商品的**最低价格**；  3.**国务院反垄断执法机构认定的其他垄断协议**  茅台酒厂对经销商的“限价令” |
| 行业协会 | 横向、纵  向协议 | 行业协会在其运作中，以行业协会决议等方式实施排除、限制及损害 竞争的行为  某市旅游协会召集当地旅行社统一定价 |

**( 三 ) 适 用 除 外**

经营者能够**证明**所达成的协议属于下列情形之一的，不属于垄断协议：

(1)为改进技术、研究开发新产品的；

(2)为提高产品质量、降低成本、增进效率，统一产品规格、标准或者实行专业化分 工的；

(3)为提高中小经营者经营效率，增强中小经营者竞争力的；

(4)为实现节约能源、保护环境、救灾救助等社会公共利益的；

(5)因经济不景气，为缓解销售量严重下降或者生产明显过剩的；

(6)为保障对外贸易和对外经济合作中的正当利益的；

(7)法律和国 务院规定的其他情形。

上述第(1)项至第(5)项情形，需要证明2点：其 一 ，有如上事实；其二，所达 成的协议不会严重限制相关市场的竞争，并且能够使消费者分享由此产生的利益。

**( 四 ) 法 律 责 任**

1. 民事责任

(1)实施垄断行为的经营者，承担停止侵害、赔偿损失等民事责任。

(2)达成的垄断协议的合同内容、行业协会的章程等违反《反垄断法》或者其他法

律、行政法规的强制性规定的，法院应认定其无效。

2. 行政责任

(1)经营者违反《反垄断法》规定，达成并实施垄断协议的，由反垄断执法机构责

令 停止违法行为，没收违法所得，并处**上一年度销售额1%以上 10 %以下的罚款。**

**西法大考资微信(QQ):2233200134**

商经知专题讲座 ·精讲苍

(2)尚未实施所达成的垄断协议的，可以处**50万元以下的**罚款 协议行为的处罚是以**行为论，而非结果罚。**

(3)行业协会违反《反垄断法》规定，组织本行业的经营者达成垄断协议的，反垄断执

法机构可以处50万元以下的罚款； 情节严重的，社会团体登记管理机关可以依法撤销登记。

3. 刑事责任

我国《反垄断法》没有与《刑法》衔接追究垄断行为的刑事责任的条款，但基于 《刑法》的规定，某些协议行为**有可能**追究刑事责任，**比如串通招投标行为。**

4. 减免处罚

经营者**主动**向反垄断执法机构报告达成垄断协议的有关情况并提供重要证据的，反垄 断执法机构可以**酌情减轻或者免除**对该经营者的处罚。

2013年8月7日，国家发改委依据《反垄断法》,对6家外资乳粉生产企业 — — 合生元、美赞臣、多美滋、雅培、美素佳儿、恒天然的价格垄断行为开出6.6873亿 元的罚单，理由是**涉案企业均对下游经营者进行了不同形式的转售价格维持**，存在固定转售商品的价格或限定转售商品的最低价格的行为。鉴于贝因美公司主动向发改委报告达成 垄断协议的有关情况并提供重要证据，发改委决定对贝因美公司免除行政处罚，但要求贝 因美公司立即停止实施所达成的垄断协议。

牛刀小试

爱美公司、茵美公司在婴幼儿奶粉的相关市场各持有60%和30%的市场份额，爱美 公司、茵美公司约定婴幼儿I段配方奶粉(600g装)最低销售价为450元，实际成本为 250元。关于两公司的行为，下列哪一说法是正确的?(2021年金题)①

A. 推定爱美公司和菌美公司具有市场支配地位

B. 若茵美公司主动向反垄断执法机构报告并反映该行为，则应免受处罚

C. 爱美公司被举报后，主动将产品定价降至300元，应免受处罚

D. 如果爱美公司尚未实施定价行为，应当免除罚款

**考 点 3 滥 用 市 场 支 配 地 位**

( 一 ) 概述

市场支配地位，又称市场控制地位，是指**经营者在相关市场内具有能够控制商品价格、数量或者其他交易条件，或者能够阻碍、影响其他经营者进入相关市场能力的市场地位。**市场支配地位本身并不违法，只有当具有市场支配地位的企业利用其市场支配地位排除或限制竞争，损害公共利益或私人利益时，《反垄断法》才会加以干预和规制，以维护良好的市场竞争秩序

( 二 ) 市 场 支 配 地 位 的 确 定

判断经营者是否具有市场支配地位，是《反垄断法》的核心任务之一 。从世界范围 看，在《反垄断法》立法与司法实践中形成了**“以市场份额为主，兼顾反映企业综合经 济实力的其他因素”的综合认定标准**

① 答案：A。

**西法大考资微信(QQ):2233200134**

专题一 |竞争法

1. 参考因素

认定经营者具有市场支配地位，应当依据下列因素：

(1)该经营者在相关市场的市场份额，以及相关市场的竞争状况

(2)该经营者控制销售市场或者原材料采购市场的能力；

(3)该经营者的财力和 技术条件；

(4)其他经营者对该经营者在交易上的依赖程度；

(5)其他经营者进入相关市场的难易程度；

(6)与认定该经营者市场支配地位有关的其他因素；

持别提示，上述因素对于确定经营者的支配地位都有影响作用，但也都不是唯一标 准。题目中如果涉及“认定某经营者有无市场支配地位只考虑上述某因素”或“认定某

经营者有无支配地位不考虑上述某因素”的说法均错。

2. 推定因素

(1)有下列情形之一 的，可以**推定经营者具有市场支配地位**：

①1 个经营者在相关市场的市场份额达到1/2的；

②2个经营者在相关市场的市场份额合计达到2/3的；

③3个经营者在相关市场的市场份额合计达到3/4的

(2)不认定为具有市场支配地位

①有上述(1)中第②项、第③项规定的情形，其中有的经营者市场份额不足1/10

的，不应当推定该经营者具有市场支配地位

②被推定具有市场支配地位的经营者，有证据证明不具有市场支配地位的，不应当认

定其具有市场支配地位。

( 三 ) 滥 用 市 场 支 配 地 位 的 行 为

“无滥用者无惩罚”,只有当具有市场支配地位的经营者从事如下滥用行为的情况下，

才会受到《反垄断法》的规制：

1. 价格垄断：以不公平的高价销售商品或者以不公平的低价购买商品；

2. 低价倾销：没有正当理由，以低于成本的价格销售商品；

3. 拒绝交易：没有正当理由，拒绝与交易相对人进行交易；

4. 强制交易：没有正当理由，限定交易相对人只能与其进行交易或者只能与其指定

的经营者进行交易；

5. 搭售：没有正当理由搭售商品，或者在交易时附加其他不合理的交易条件；

6. 差别待遇：没有正当理由，对条件相同的交易相对人在交易价格等交易条件上实 行差别待遇；

7. 其他：国务院反垄断执法机构认定的其他滥用市场支配地位的行为。

**( 四 ) 法 律 责 任**

1. 行政责任

经营者违反《反垄断法》规定，滥用市场支配地位的，由反垄断执法机构责令停止违

法行为， 没收违法所得，并处上一年度销售额 **1 % 以 上 10 % 以 下** 的 罚 款

2. 民事责任

经营者实施垄断行为，给他人造成损失的，依法承担民事责任。



**西法大考资微信(QQ):2233200134**

商经知专题讲座，精讲卷

举证责任：被诉垄断行为属于滥用市场支配地位的，**原告应当对被告在相关市场内具 有支配地位和其滥用市场支配地位承担举证责任**。被告以其**行为具有正当性为由进行抗辩的 ，应当承担举证责任。**

“阿里的天价罚单”。阿里巴巴集团在电商服务平台的相关市场占据主导的优势 地位。2015年以来，阿里巴巴集团为阻碍其他竞争性平台的发展，维持、巩固自身的市场 地位，获取不当竞争优势，实施“二选一 ”垄断行为，限定商家只能与其进行交易，符合 《反垄断法》中关于构成滥用市场支配地位中“没有正当理由，限定交易相对人只能与其 进行交易”的情形，构成滥用市场支配地位行为。2021年4月10日，市场监管总局依法 对阿里巴巴集团作出行政处罚，责令其停止违法行为，并处以其2019年销售额4557. 12 亿元的4%,计182 . 28亿元罚款。

牛刀小试

甘泉自来水公司(以下简称甘泉公司)为**某市65%的用户**提供城市用水，甘泉公 司与岳峰公司签订房地产项目供水合同时，指定由**顺清公司**负责该项目的给水工程设 计，并直接将顺清公司作为乙方的格式合同交给岳峰公司签字，对此下列说法正确的 是?(2021 年金题)①

A. 甘泉公司构成拒绝交易

B. 反垄断执法机构仅能向该市水务局提出依法处理的建议

C. 相关商品市场应确定为市公共自来水供水服务市场

D. 可推定甘泉公司具有市场支配地位

**考 点 四 经 营 者 集 中**

**经营者集中**是一个宽泛模糊的概念，近似的概念有企业合并或收购、经济力集中、企业并购或兼并等。它的核心是2个或2个以上的企业以一定的方式或手段所形成的企业间的**资产、营业和人员**的整合， **最终的结果是实现控制权的转移；**

经营者集中对市场经济的发展和有序竞争具有积极促进与消极妨碍**双重作用**。因此在 进行法律规制时一方面必须尊重经济规律，承认规模经济的合理性，允许经济力的集中和 企业的适度合并，同时又要预防经营者以不法手段实施集中，或者使经营者集中失控，导

致一定市场或者行业内竞争的丧失。

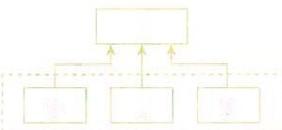
经 营 者 集 中 的 行 为 表 现

**1. 经营者合并；**

**2. 经营者通过取得股权或者资产的方式取得对其他经营者的控制权；(收购)**

**3. 经营者通过合同等方式取得对其他经营者的控制权或者能够对其他经营者施加决定性影响。**

① 答案：CD。





**西法大考资微信(QQ):2233200134**

专题一 |竞争法

**( 三 ) 审 查 程 序**

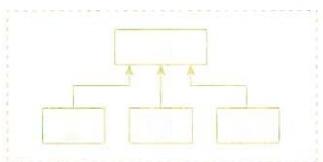
1. **申报制度**

( 1 ) 事先申报原则：经营者集中达到国务院规定的申 报标准的，**经营者应当事先向国 务院反垄断执法机构申报，未申报的不得实施集中**。

(2)**不需申报**的情形 **没有发生控制权的转移**

①**母公司对子公司的吸收整合。**参与集中的1个经营者拥有其他每个经营者50%以上

有表决权的股份或者资产的。



A

B C D

**B、C、D是A的全资子公司，**

三个子公司的控制权均归A享有，无

论A与三个子公司合并与否，**都没有**

**控制权的转移，故不认定为经营者集**

**中行为，无需申报。**

②**兄弟公司之间的合并整合。**参与集中的每个经营者50%以上有表决权的股份或者资

产被同一个未参与集中的经营者拥有的。

B、C、D是A的全资子公司， 三个子公司的控制权均归A享有，

A

**三个子公司合并与否，没有控制权的转移，**故不认定为经营者集中行为，无需申报。

B C D

经营者集中符合国务院反垄断执法机构规定的规模，要**么符合条件免于申报，要么事先申报，不允许事后补报。**否则，**未经申报而擅自集中**，就算实施集中以后没有对竞争产生排除或限制的不利后果，**但因为其程序违法仍要被处罚。**

2. 两阶段审查

(1)**初步审查30日内**，作出是否实施进一步审查的决定。

(2)**实质审查90日内**，作出是否禁止经营者集中的决定。

有下列情形之一 的，国务院反垄断执法机构书面通知经营者，可以延长审查期限，但

最长不得超过60日：

①经营者同意延长审查期限的；

②经营者提交的文件、资料不准确，需要进一步核实的；

③经营者申报后有关情况发生重大变化的。

国务院反垄断执法机构逾期未作出决定的，经营者可以实施集中。

( 3 ) 审查内 容

国务院反垄断执法机构在审查经营者集中时，应当考虑下列因素：

①参与集中的经营者在**相关市场的市场份额及其对市场的控制力**；

②相关市场的**市场集中度**；

③经营者集中对**市场进入、技术进步**的影响；

④经营者集 中对**消费者和其他有关经营者**的影响；

⑤经营者集中对**国民经济发展**的影响；

⑥国务院反垄断执法机构**认为应当考虑的影响市场竞争的**其他因素。

**西法大考资微信(QQ):2233200134**

商经知专题讲座 精讲苍

(4)处理结果

①**禁止集中**——具有或可能具有排除、限制竞争的；

②**附条件允许集中**——对不予禁止的经营者集中，国务院反垄断执法机构可以决定附

加、减少集中对竞争产生不利影响的限制性条件；

③**允许集中**——对竞争没有不利影响，或者虽然有不利影响，但有利影响明显大于不利影响或符合社会公共利益的。

如果当事人对禁止集中、附条件允许集中的处理措施不服，可以**先依法申请行政复**

**议；对行政复议决定不服的，可以依法提起行政诉讼。(复议前置)**

(5)安全性审查

对外资并购境内企业或者以其他方式参与经营者集中，涉及国家安全的，除依照《反 垄断法》规定进行经营者集中审查外，还应当按照国家有关规定进行国家安全审查。

( 四 ) 法 律 责 任

1. 民事责任

经营者实施垄断行为，给他人造成损失的，依法承担民事责任。

2. 行政责任

经营者违反《反垄断法》规定实施集中的，由国务院反垄断执法机构责令停止实施集 中、限期处分股份或者资产、限期转让营业以及采取其他必要措施恢复到**集中前的状态**， 可以处50万元以下的罚款。

**考 点 5 滥用行政权力排除、限制竞争**

( 一 ) 实 施 主 体

**行政机关和法律、法规授权的具有管理公共事务职能的组织**

( 二 ) 行 为 表 现 ( 厚 此 蔑 彼 、 差 别 待 遇 )

**1. 限定经营**

行政机关和法律、法规授权的具有管理公共事务职能的组织不得滥用行政权力，**限定 或者变相限定单位或者个人经营、购买、使用其指定的经营者提供的商品。**

**2. 地区封锁**

(1)商品流通领域；

①对**外地商品**设定歧视性收费项目、实行歧视性收费标准，或者规定**歧视性价格；**

②对外地商品规定与本地同类商品不同的**技术要求、检验标准**，或者对外地商品采取

重复检验、重复认证等**歧视性技术措施**，限制外地商品进入本地市场**；**

③**采取专门针对外地商品的行政许**可，限制外地商品进入本地市场；

④**设置关卡或者采取其他手段**，阻碍外地商品进入或者本地商品运出；

⑤**妨碍**商品在地区之间**自由流通**的其他行为。

(2)招投标领域

行政机关和法律、法规授权的具有管理公共事务职能的组织不得滥用行政权力，以设 定**歧视性资质要求**、评审标准或者不依法发布信息等方式，排斥或者限制外地经营者参加 本地的招标投标活动。

**西法大考资微信(QQ):2233200134**

专题一|竞争法

(3)排斥或限制外地经营者投资或设立分支机构

行政机关和法律、法规授权的具有管理公共事务职能的组织不得滥用行政权力，采取 与本地经营者**不平等待遇等方式，排斥或者限制外地经营者在本地投资或者设立分支机构。**

**3. 强制经营者从事垄断行为**

行政机关和法律、法规授权的具有管理公共事务职能的组织不得滥用行政权力，强制

经营者从事《反垄断法》规定的垄断行为。

**4. 制定垄断性规定、文件、政策等**

行政机关不得滥用行政权力，制定含有排除、限制竞争内容的规定。

( 三 ) 法 律 责 任

1. 行政机关和法律、法规授权的具有管理公共事务职能的组织，滥用行政权力，实施排 除、限制竞争行为的，由 **上级机关**责令改正；对直接负责的主管人员和其他直接责任人员依法给予处分。

2. 反垄断执法机构可以向有关上级机关提出**依法处理的建议**

因为行政垄断的行为人可能处于反垄断执法机构的**同级甚至上级**，所以 反垄断执法机构只有**建议权**，**最终的责任只有行政责任且由行为人的上级机关作出处罚。**

考 点 6 反 垄 断 调 查

( 一 ) 反 垄 断 机 构

**1. 反垄断委员会**

国务院设立反垄断委员会，负责组织、协调、指导反垄断工作，履行下列职责：

(1)研究拟订有关竞争政策；

(2)组织调查、评估市场总体竞争状况，发布评估报告；

(3)制定、发布反垄断指南；

(4)协调反垄断行政执法工作；

(5)国务院规定的其他职责。

国务院反垄断委员会的组成和工作规则由国务院规定。

**2. 反垄断执法机构**

(1)国务院规定的承担反垄断执法职责的机构，依照《反垄断法》的规定负责反垄 断执法工作。

(2)根据工作需要，可以**授权省、自治区、直辖市人民政府相应的机构**，依照《反 垄断法》规定负责有关反垄断执法工作

特别提示】2018年3月国务院机构改革，将反垄断委员会及国务院反垄断执法部门 的反垄断职权**统一到新成立的国家市场监督管理总局**

**( 二 ) 反 垄 断 调 查 程 序**

1. 调查的启动

(1**)反垄断执法机构主动进行；**

**(2)任何单位或个人都可进行举报。**



**西法大考资微信(QQ):2233200134**

商经知专题讲座·精讲卷

2. 调查中止

调查中止是指在反垄断执法机构已经启动调查程序、尚未结束之前，**被调查的经营者承诺在反垄断执法机构认可的期限内采取具体措施消除该行为后果的**，反垄断执法机构可 以决定暂时停止调查

3. 终止调查

反垄断执法机构决定中止调查的，应当对经营者履行承诺的情况进行监督。**经营者履 行承诺的，反垄断执法机构可以决定终止调查。**

4. 恢复调查

调查的恢复是指调查中止后，出现了法律规定的某些情形，反垄断执法机构重新恢复

调查的一种程序。有下列情形之一的，反垄断执法机构应当**恢复调查**：

**(1)经营者未履行承诺的；**

**(2)作出中止调查决定所依据的事实发生重大变化的；**

**(3)中止调查的决定是基于经营者提供的不完整或者不真实的信息作出的。**

**第二节 反不正当竞争法**

考 点 1 概 述

1. 基本原则：经营者在生产经营活动中，应当遵循**自愿、平等、公平、诚信**的原则，遵守法律和商业道德。此条规定在反不正当竞争中发挥着**“一般条款”**的作用。实践中， 当案情所涉及的行为并非《反不正当竞争法》明确列举的**不正当竞争行为**，但又严重危害 市场竞争秩序时，可通过此条进行规制。

2. 不正当竞争行为概念

是指经营者在生产经营活动中，违反《反不正当竞争法》的规定，扰乱市场竞争秩

序，损害其他经营者或者消费者的合法权益的行为。

3. 经营者概念

是指从事商品生产、经营或者提供服务(以下所称商品包括服务)的自然人、法人和 非法人组织

!非营利法人也可以成为 《 反不正当竞争法 》 中的 “ 经营者 ”。

**考 点 2 不正当竞争行为**

( 一 ) 混 淆 行 为

1. 行为表现

经营者不得实施下列混淆行为，引人误认为是他人商品或者与他人存在特定联系： ( 1 ) 擅自使用与他人有一定影响的 商品 名称、包装、装潢等相同或者近似的标识

被混淆的标识也包括商品“形状” “设计”等标识。比如“立日”洗衣粉、 “清凤”面巾纸、“康帅夫”方便面。

( 2 ) 擅自使用他人 有一定影响的企业名称(包括简称、字号等)、 社会组织名称 ( 包 括简称等)、姓名(包括笔名、艺名、译名等)。

**西法大考资微信(QQ):2233200134**

专题一 |竞争法

“中国法学会”“中国红十字总会”等名称。

(3) 擅自使用他人有一定影响的域名主体部分、网站名称、网页等。

(4)其他足以引人误认为是他人商品或者与他人存在特定联系的混淆行为。

被 混 淆 的 对 象 不 要 求 专 利 保 护 、 驰 名 保 护 等 ， 只 要 “ 有 一 定 影 响 ”

即可。

2. 处罚

(1 ) 停 止 违 法行为；

(2)没收违法商品；

(3)罚款：违法经营额5万元以上的，可以并处违法经营额5倍以下的罚款；没有违 法经营额或者违法经营额不足5万元的，可以并处25万元以下的罚款；

(4)情节严重的， 吊销营业执照。

总结!搭便车、傍名牌

( 二 ) 商 业 贿 赂 行 为

1. 行为表现

经营者不得采用财物或者其他手段贿赂下列单位或者个人，以谋取交易机会或者竞争 优势：

(1)交易相对方的工作人员；

(2)受交易相对方委托办理相关事务的单位或者个人；

(3) 利用职权或者影响力影响交易的单位或者个人。

经营者在交易活动中，可以以明示方式向交易相对方支付折扣，或者向中间人支付佣 金。经营者向交易相对方支付折扣、向中间人支付佣金的，应当如实入账。接受折扣、佣

金的经营者也应当如实入账。

经营者的工作人员进行贿赂的，应当认定为经营者的行为；但是，经营者有证据证明

该工作人员的行为与为经营者谋取交易机会或者竞争优势无关的除外。

2. 处 罚

(1)没收违法所得；

(2)罚款：处10 万元以上300 万 元以下的罚款；

(3) 情 节严重的，吊销营业执 照。 ( 三 ) 虚 假 宣 传 行 为

1. 行为表现

(1)经营者不得对其商品的性能、功能、质量、销售状况、用户评价、曾获荣誉等作

虚假或者引人误解的 商业宣传， 欺骗、误导消 费者；

(2)协助刷单者同等处罚。经营者不得通过组织虚假交易等方式， 帮助其他经营者进 行虚假或者引人误解的商业宣传。

2. 处 罚

( 1 )停止违法行为，处20万元以上 10 0万元以下的罚款；

(2)情节严重的，处100万元以上200万元以下的罚款，可以吊销营业执照；

(3)属于发布虚假广告的，依照《中华人民共和国广告法》的规定处罚。



**西法大考资微信(QQ):2233200134**

商经知专题讲座 · 精讲卷

( 四 ) 侵 犯 商 业 秘 密

1. 商业秘密的概念

商业秘密，是指不为公众所知悉、具有商业价值并经权利人采取相应保密措施的技术

信息、经营信息等商业信息。

商业秘密不同于专利 ， 只要获得及使用手段合法 ， 可以多个权利主体同

时拥有和使用。如自主研发或通过反向工程破译他人商业秘密等，属于正当手段。

2. 侵权认定

(1)经营者侵权。经营者不得实施下列侵犯商业秘密的行为：

①以盗窃、贿赂、欺诈、胁迫、电子侵入或者其他不正当手段获取权利人的商业

秘密；

②披露、使用或者允许他人使用以前项手段获取的权利人的商业秘密；

③违反保密义务或者违反权利人有关保守商业秘密的要求，披露、使用或者允许他人 使用其所掌握的商业秘密；

④教唆、引诱、帮助他人违反保密义务或者违反权利人有关保守商业秘密的要求，获 取、披露、使用或者允许他人使用权利人的商业秘密。

经营者以外的其他自然人、法人和非法人组织实施上述所列违法行为的，视为侵犯商 业秘密。

(2)第三人侵权。第三人明知或者应知商业秘密权利人的员工、前员工或者其他单 位、个人实施上述所列违法行为，仍获取、披露、使用或者允许他人使用该商业秘密的， 视为侵犯商业秘密。

第三人侵权的认定：有“知”有“用”有侵权。

(3)客户跟“人”走，该人不侵权

客户基于对员工个人的信赖而与该员工所在单位进行交易，该员工离职后，能够证明 客户自愿选择与该员工或者该员工所在的新单位进行交易的，人民法院应当认定该员工没 有采用不正当手段获取权利人的商业秘密。

(4)反向工程

①通过自行开发研制或者反向工程获得被诉侵权信息的，不侵权。

② 以不正当手段获取权利人的商业秘密后，又以反向工程抗辩，抗辩理由不能支持，

认定侵权行为。

3. 举证责任：

(1)权利人：证明对其主张的商业秘密采取了保密措施+合理表明商业秘密被侵犯。

(2)侵权嫌疑人：证明对方主张的商业秘密不属于《反不正当竞争法》规定的商业秘密。

4. 行为保全

被申请人试图或者已经以不正当手段获取、披露、使用或者允许他人使用权利人所主张 的商业秘密，不采取行为保全措施会使判决难以执行或者造成当事人其他损害，或者将会使

权利人的合法权益受到难以弥补的损害的，人民法院可以依法裁定采取行为保全措施。

5. 请求权扩大

权利人请求判决侵权人返还或者销毁商业秘密载体，清除其控制的商业秘密信息的 ，

人民法院一般应予支持。



**西法大考资微信(QQ):2233200134**

专题一竞争法

6. 处 罚

(1)停止违法行为；

(2)没收违法所得；

(3)罚款；处10万元以上100万元以下的罚款；情节严重的，处50万元以上 500万

元以下的罚款。

*( 五 ) 不 正 当 有 奖 销 售*

1. 行为表现

经营者进行有奖销售不得存在下列情形：

(1) 所设奖的种类、兑奖条件、奖金金额或者奖品等有奖销售信息不明确，影响兑奖；

(2)采用谎称有奖或者故意让内定人员中奖的欺骗方式进行有奖销售；

(3)抽奖式的有奖销售， 最高奖的金额超过5万元

①抽奖中，违法金额的临界值为超过5万元，即奖金≤5万元，都是合法的；

②本规定仅限定抽奖式的有奖销售，不约束附赠式有奖销售；

③没有约定抽奖次数，多次抽奖，奖金不累加。

2. 处 罚

(1)责令停止违法行为；

(2)处5万元以上50万元以下的罚款。 ( 六 ) 诋 毁 商 誉

1. 行为表现

(1)主体

①有 竞争关系的经营者。

②其他经营者如果受指使作出诋毁商誉的行为，可以构成共同侵权。

③经营者利用新闻媒体诋毁其他经营者的商誉时，新闻单位被利用和被唆使的，仅构

成一般的民事侵权，即属于侵害名誉权行为，而非不正当竞争行为

(2)行为表现

有编造、传播虚假信息或者误导性信息的行为。

(3)行为人主观为故意

( 4 ) 后 果

损害竞争对手的商业信誉、商品声誉。受损害的竞争对手，可以明确为某一或某几个 具体的受害人，也可以为某一类的受害人。所以“对比性广告”符合其他条件后可以认定 为诋毁商誉。

2. 处 罚

(1)责令停止违法行为、消除影响；

(2)罚款：处10万元以上50万元以下的罚款；情节严重的，处50万元以上300万

元以下的罚款。

( 七 ) 互 联 网 下 正 当 竞 争 行 为

1. 行为表现

经营者不得利用技术手段，通过影响用户选择或者其他方式，实施下列妨碍、破坏其

 **西法大考资微信(QQ):2233200134**

商经知专题讲座 ·精讲巷

他经营者合法提供的网络产品或者服务正常运行的 行为

(1)未经其他经营者同意，在其合法提供的网络产品或者服务中， 插入链接、强制进

行目标跳转

(2) 误导、欺骗、强迫用户修改、关闭、卸载其他经营者合法提供的网络产品或者服务：

(3)恶意对其他经营者合法提供的网络产品或者服务实施 不兼容。 淘宝和微信的“不兼容”。

(4)其他妨碍、破坏其他经营者合法提供的网络产品或者服务正常运行的行为。

“3Q大战”:奇虎公司开发了“360扣扣保镖”。在安装了QQ软件的电脑上安装

运行“360扣扣保镖”软件后，该软件就会自动对QQ 进行体检，进而以QQ存在严重的健 康问题欺骗和误导用户停止使用QQ提供的各种功能和服务。此行为认定为互联网不正当竞

争行为。

利用“技术干预或控制”的行为，损害市场自由竞争均可认定为不正当竞争行为。

2. 处 罚

(1)停止违法行为；

(2)罚款：处10万元以上50万元以下的罚款；情节严重的，处50万元以上300万

元以下的罚款。

牛 刀 小 试

甲公司和乙公司均从事服装经营活动，都是某知名羽绒服的授权代理商。在2021 年秋冬换季的热销季节，乙公司通过网络发布甲公司售卖假货的虚假信息和数据，导致 甲公司的订单锐减。甲公司起诉，在诉讼过程中，发现乙公司还发布了很多其他公司售 卖假货的虚假信息和数据。有关乙公司的行为，下列说法正确的是?(2021年金题)①

A. 乙公司的行为构成诋毁商誉

B. 乙公司的行为构成互联网不正当竞争

C. 乙公司的行为构成虚假宣传

D. 鉴于乙公司违法行为情节严重，监管部门可以吊销营业执照

考 点 3 法 律 责 任

1. 民事赔偿数额确定

(1)经营者违反《反不正当竞争法》规定，给他人造成损害的，应当依法承担民事 责任。

(2)经营者的合法权益受到不正当竞争行为损害的，可以向人民法院提起诉讼。

(3)因不正当竞争 行为受到损害的经营者的赔偿数额，按照其因被侵权所受到的实 际损失确定；实际损失难以 计算的，按照侵权人因侵权所获得的利益确定。 经 营者恶意 实施侵犯商业秘密行为，情节严重的，可以在按照上述方法确定数额的 1 倍 以 上 5 倍以 下确定赔偿数额。赔偿数额还应当包括经营者为制止侵权行为所支付的合理开支。

(4)经营者违法实施了混淆行为、侵犯商业秘密行为，权利人因被侵权所受到的实际



**西法大考资微信(QQ):2233200134**

专题一 |竞争法

损失、侵权人因侵权所获得的利益难以确定的 ，由 人民法院根据侵权行为的情节判决给予

权利人500万元以下的赔偿。

2. 行政处罚的减免

(1)从轻减轻处罚：经营者违反《反不正当竞争法》规定从事不正当竞争，有主动 消除或者减轻违法行为危害后果等法定情形的，依法从轻或者减轻行政处罚。

(2)免除行政处罚

①违法行为轻微；

②及时纠正；

③ 没有造成危害后果的，不予行政处罚

3. 信用监管

经营者违反《反不正当竞争法》规定从事不正当竞争，受到行政处罚的，由监督检查 部 门记入信用记录，并依照有关法律、行政法规的规定予以公示。

4. 民事责任优先

经营者违反《反不正当竞争法》规定，应当承担民事责任、行政责任和刑事责任，其

财产不足以支付的， 优先用于承担民事责任。

5. 妨害调查的责任

妨害监督检查部门依照《反不正当竞争法》履行职责，拒绝、阻碍调查的，由监督检 查部门责令改正，对个人可以处5000元以下的罚款，对单位可以处5万元以下的罚款，

并可以由公安机关依法给予治安管理处罚。

6. 当事人救济

当事人对监督检查部门作出的决定不服的， 可以依法申请行政复议或者提起行政

诉讼。

7. 保密责任

监督检查部门的工作人员滥用职权、玩忽职守、徇私舞弊或者泄露调查过程中知悉的

商业秘密的，依法给予处分

8. 刑事责任

违反《反不正当竞争法》规定，构成犯罪的，依法追究刑事责任

本专题小结

本专题主要的考点集中在垄断行为及不正当竞争行为，需要详细掌握如下考

点：协议行为，滥用市场支配地位，经营者集中，行政垄断。

不正当竞争行为中，尤其是修订后的混淆行为、虚假宣传、诋毁商誉、互联网不正 当竞争行为等是考查热点。侵犯商业秘密的内容于2019年进行了修订，需关注。



西法大考资微信(QQ):2233200134

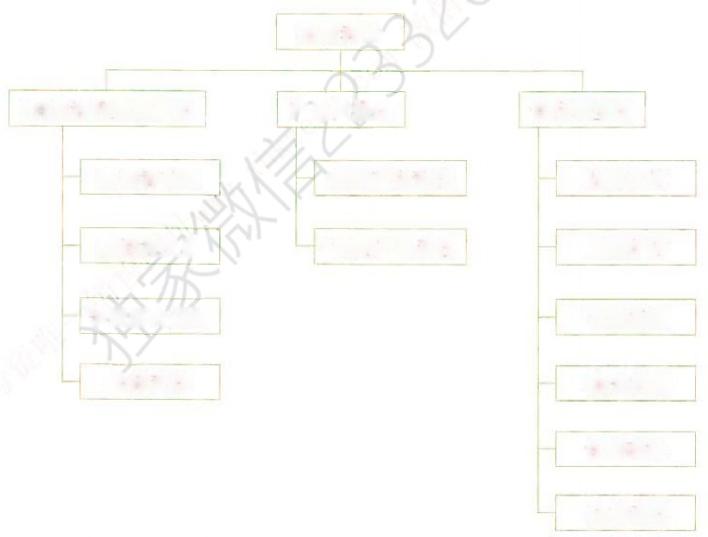
**专题二**

**消费者法**

本专题的重点是 《 消费者权益保护法 》 ,消费者的实体权利以及对应的经营者义务 ， 争议解决的特殊规则需重点掌握，《食品安全法》需要关注社会热点问题，结合食品安全

标准、生产经营过程中的安全控制、法律责任进行考查。

消费者法框架体系



消费者法

产晶质量法

适用范围

监测评估

\*食安标准

\*食安控制

食安事故

\*法律责任

\*消费者权益保护法

消费者权利

经营者义务

争议解决规则

法律责任

瑕疵产品责任

\*缺陷产品责任

食品安全法

本专题由 《 消费者权益保护法 》 《 产品质量法 》《 食品安全法 》 3部分构成 ， 其中

《消费者权益保护法》是重点。

《消费者权益保护法》围绕“消费者权利”展开，需掌握消费者的基础实体权利，经 营者义务与消费者权利相辅相成， 一 一 对应，考生需要重点关注场所经营者的安保责任，

食、药经营者的特殊要求等；争议解决的特殊规则是常考点；民事责任中的欺诈及故意侵

专题二 |消费者法



**西法大考资微信(QQ):2233200134**

权的结果加重责任须重点理解。

《产品质量法》往往会与《消费者权益保护法》结合命题，掌握瑕疵产品责任和缺陷

产品责任的区别。

《食品安全法》重点在食品安全标准、食品安全控制及法律责任。

第 一 节 消 费 者 权 益 保 护 法

考 点 1 消 费 者 的 概 念 及 《 消 费 者 权 益 保 护 法 》 的 适 用 范 围

消费者，是指为生活消费需要而购买、使用商品或者接受服务的个人。《消费者权益

保护法》的适用对象可以从以下3个方面理解：

1. 消费者为生活消费需要购买、使用商品或者接受服务的，适用《消费者权益保护法》;

2. 农民购买、使用直接用于农业生产的生产资料，参照《消费者权益保护法》执行；

3. 经营者为消费者提供其生产、销售的商品或者提供服务，适用《消费者权益保护法》。

考 点 2 消 费 者 权 利

( 一 ) 基 础 权 利

1. 安全保障权

消费者在购买、使用商品和接受服务时享有人身、财产安全不受损害的权利。

2. 知悉真情权

消费者享有知悉其购买、使用的商品或者接受的服务的真实情况的权利。

3. 自主选择权

(1)有权自主选择提供商品或者服务的经营者；

(2)有权自主选择商品品种或者服务方式；

(3)有权自主决定是否购买任何一种商品或是否接受任何一项服务；

(4)有权对商品或服务进行比较、鉴别和挑选

经营者不得以任何方式干涉消费者行使自主选择权。

4. 公平交易权

(1)发生在交易过程中的权利

(2)权利要求

① 货真价实：有权获得质量保障 、价格合理、计量正确等公平交易条件；

②拒绝强买强卖：有权拒绝经营者的强制交易行为。

5. 获取赔偿权

消费者因购买、使用商品或者接受服务受到人身、财产损害的，享有依法获得赔偿的

权利。

6. 其他权利

(1)结社权

(2)获得有关知识权

(3)受尊重权

**西法大考资微信(QQ):2233200134**

商经知专题讲座 ·精讲世

(4)监督批评权

(5)个人信息权

( 二 ) 远 程 非 现 场 购 物 中 消 费 者 权 利 的 特 殊 保 护

1. 售前——保护消费者的知情权

采用网络、电视、电话、邮购等方式提供商品或者服务的经营者，以及从事证券、保 险、银行业务的经营者，应当向消费者提供经营地址、联系方式、商品或者服务的数量和 质量、价款或者费用、履行期限和方式、安全注意事项 和风险警示、售后服务、民事责任 等真实、必要的信息。

2. 售后——保护消费者的后悔权

(1)7日内无理由后悔

经营者采用网络、电视、电话、邮购等方式销售商品，消费者有权自 收到商品之日起 7日内退货，且无需说明理由

(2)后悔权的行使条件

①消费者退货的商品应当完好。经营者应当自收到退回商品之日起7日内返还消费者 支付的商品价款。

②退回商品的运费由消费者承担；经营者和消费者另有约定的，按照约定。

③例外情形不能后悔： 第一，消费者定作的； 第二，鲜活易腐的；

第三，在线下载或者消费者拆封的音像制品、计算机软件等数字化商品； 第四，交付的报纸、期刊(不包括图书)。

除上述所列商品外，其他根据商品性质并经消费者在购买时确认不宜退货的商品，不 适用无理由退货。

3. 维权 网购平台提供者的责任

(1)网络平台提供者附条件赔偿

①消费者通过网络交易平台购买商品或者接受服务，其合法权益受到损害的，可以向

销售者或者服务者要求赔偿

②网络交易平台提供者不能提供销售者或者服务者的真实名称、地址和有效联系方式 的，消费者也可以向网络交易平台提供者要求赔偿。

③网络交易平台提供者作出更有利于消费者的承诺的，应当履行承诺。

④ 网络交易平台提供者赔偿后，有权向销售者或者服务者追偿。

(2)网络交易平台提供者应知或明知的过错连带责任

网络交易平台提供者明知或者应知销售者或者服务者利用其平台侵害消费者合法权 益，未采取必要措施的，依法与该销售者或者服务者承担连带责任。

考 点 3 经营者的义务

( 一 ) 安 全 保 障 义 务

经营者应当保证其提供的商品或服务符合保障人身、财产安全的要求。



**西法大考资微信(QQ):2233200134**

专题二|消费者法

1. 说明和警示义务

对可能危及人身、财产安全的商品和服务，应作出真实说明 和明确的警示，标明正确

使用及防止危害发生的方法

2. 场所经营者的安保义务

(1)宾馆、商场、餐馆、银行、机场、车站、港口、影剧院等经营场所的经营者，应 当对消费者尽到安全保障义务

(2)设施安全：因上述场所的管理者或群众性活动的组织者，未尽到安全保障义务 造成他人损害的应承担 侵权责任。

(3)环境安全：在场所内因第三人行为造成他人损害的，由第三人承担侵权责任。 上 述场所的管理人或组织者未尽到安全保障义务的，承担相应的补充赔偿责任。

3. 缺陷商品召回义务

(1)经营者发现其提供的商品或者服务存在缺陷，有危及人身、财产安全危险的，应 当立即向有关行政部门报告和告知消费者。

(2)采取停止销售、警示、召回、无害化处理、销毁、停止生产或者服务等措施。

(3)采取召回措施的，经营者应当承担消费者因商品被召回支出的必要费用。

(4)责令召回。有关行政部门发现并认定经营者提供的商品或者服务存在缺陷，有危

及人身、财产安全危险的，应当立即责令经营者采取停止销售、警示、召回、无害化处

理、销毁、停止生产或者服务等措施。

4. 对食品药品争议案件中，对赠品的质量负有与正品同等的安保义务

食品、药品生产者、销售者提供给消费者的食品或者药品的赠品发生质量安全问题， 造成消费者损害，消费者主张权利，生产者、销售者以消费者未对赠品支付对价为由进行

免责抗辩的，人民法院不予支持

( 二 ) 保 证 质 量 的 义 务

1. 经营者应当保证在正常使用商品或者接受服务的情况下，其提供的商品或者服务 应当具有的质量、性能、用途和有效期限；但消费者在购买该商品或者接受服务前已经知 道其存在瑕疵，且存在该瑕疵不违反法律强制性规定的除外

2. 经营者以广告、产品说明、实物样品或者其他方式表明商品或者服务的质量状况 的，应当保证其提供的商品或者服务的实际质量与表明的质量状况相符。

3. 经 营者提供的机动车、计算机、电视机、电冰箱、空调器、洗衣机等耐用商品或 者装饰装修等服务，消费者自接受商品或者服务之日起6 个 月 内发现瑕疵，发生争议的， 由经营者承担有关瑕疵的举证责任。

( 三 ) 正 确 使 用 格 式 条 款 的 义 务

1. 提示和说明

经营者在经营活动中使用格式条款，应当以显著方式提请消费者注意商品或者服务的 数 量和质量、价款或者费用、履行期限和方式、安全注意事项和风险警示、售后服务、民

事责任等与消费者有重大利害关系的内容，并按照消费者的要求予以说明，

2. 禁止滥用格式条款

经营者不得以格式条款、通知、声明、店堂告示等方式，作出排除或者限制消费者权

商经知专题讲座 ·精讲



**西法大考资微信(QQ):2233200134**

利、减轻或者免除经营者责任、加重消费者责任等对消费者不公平、不合理的规定，不得

利用格式条款并借助技术手段强制交易。 违反此义务的，其条款无效。

提 格式合同的部分无效，并非是整个合同无效，只是限制或排除消费者权 利的部分无效。

3. 单 方承诺应兑现

经营者用店堂告示等单方意思表示约束自己是有效的，比如“假一罚十”对商家有效。

( 四 ) 尊 重 消 费 者 信 息 自 由 的 义 务

1. 合法收集

经营者收集、使用消费者个人信息，应当遵循合法、正当、必要的原则，明示收集

使用信息的目的、方式和范围，并经被收集者同意。

2. 采取保护措施

经营者应当采取技术措施和其他必要措施，确保信息安全，防止消费者个人信息泄

露、丢失。在发生或者可能发生信息泄露、丢失的情况时，应当立即采取补救措施。

3. 避免以商业信息骚扰消费者

经营者未经消费者同意或者请求，或者消费者明确表示拒绝的，不得向其发送商业性 信息。

( 五 ) 其 他 义 务

1. 提供真实信息的义务

经营者向消费者提供有关商品或服务的质量、性能、用途、有效期限等信息，应当真 实、全面，不得做虚假或引人误解的虚假宣传。对于消费者关于质量、使用方法等问题的 询问，经营者应作出明确的、完备的、符合实际的答复。经营者提供商品或服务应当明码 标价，以便于消费者选择和有关部门监督。

2. 标明真实名称和标记的义务

经营者应当标明其真实名称和标记，租赁他人柜台或场地的经营者，应标明其真实名 称和标记。

3. 出具凭证或单据的义务

经营者提供商品或者服务，应按照国家规定或商业惯例向消费者出具发 票等购货凭证

或者服务单据；消费者索要购货凭证或者服务单据的，经营者必须出具。

4. 履行三包义务

(1)经营者提供商品或者服务不符合质量要求的，消费者可以依照国家规定和当事人

约定退货，或者要求经营者履行更换、修理等义务。

(2)没有国家规定和当事人约定的，消费者可以自收到商品之日起 7 日 内退 货

(3)7 日后符合《民法典 · 合同编》规定的解除合同条件的，消费者可以及时退货，

不符合解除合同条件的，可以要求经营者履行更换、修理等义务

依照上述规定对商品进行退货、更换、修理的，经营者应当承担运输等必要费用。

5. 依法经营和诚信经营义务。

6. 接受监督的义务。

7. 不得侵犯消费者人格权的义务。



 牛刀小试



**西法大考资微信(QQ):2233200134**

专题二 消费者法

A电动车公司(以下简称A 公司)生产的电动车近期发生多起自燃事件，经调查 发现是由于电池造成，因此造成多起纠纷久久未解决。B电商平台(以下简称B平台) 的自营业务出售该款电动车，在宣传时称：该车型电动车严格按照检查程序检查，没有 质量问题。王某在B平台购买该电动车一台，使用不足一个月时，该电动车自燃烧毁， 王某被烧伤造成残疾。下列有关说法正确的是?(2020 年金题)①

A. 王某只能向A 公司承担赔偿责任

B. A公司和B平台对王某按份承担赔偿责任

C. 王某可以向A公司主张赔偿残疾生活辅助具费和残疾赔偿金

D. 市场监督管理局可以责令A公司召回该电动车

考 点 4 消费者权益的社会保护

1. 消费者组织的性质

消费者组织是社会团体，不隶属于行政机关。消费者组织的形式包括：消费者协会和 其他消费者组织。消费者组织属于公益性的社会组织，不得从事商品经营和营利性服务

不得以收取费用或其他谋取利益的方式向消费者推荐商品和服务。

如果不是为了牟利，不收费的情形中，消费者组织向社会推荐商品的行

为合法。

2. 消费者组织的职责

(1)向消费者提供消费信息和咨询服务，提高消费者维护自身合法权益的能力，引导 文明、健康、节约资源和保护环境的消费方式；(引导消费方式)

(2)参与制定有关消费者权益的法律、法规、规章和强制性标准；(参与立法)

(3)参与有关行政部门对商品和服务的监督、检查；

(4)就有关消费者合法权益的问题，向有关部门反映、查询，提出建议；

(5)受理消费者的投诉，并对投诉事项进行调查、调解；

(6)投诉事项涉及商品和服务质量问题的，可以委托具备资格的鉴定人鉴定，鉴定人

应当告知鉴定意见；

(7)就损害消费者合法权益的行为，支持受损害的消费者提起诉讼或者依照《消费 者权益保护法》提起诉讼；

消协不能直接代表消费者提起诉讼。但符合法律规定的消协可以作为公

益诉讼的原告。

(8)对损害消费者合法权益的行为，通过大众传播媒介予以揭露、批评。

3. 公益诉讼

对侵害众多消费者合法权益的行为， 中国消费者协会以及在省、自治区、直辖市设立

的消费者协会，可以向人民法院提起诉讼

**西法大考资微信(QQ):2233200134**

**商经知专题讲座** 精讲范

考 点 5 争 议 解 决 的 特 殊 规 则

1. 销售者或服务者的先行赔付义务

(1)消费者购买产品或接受服务，合法权益受到侵害的，可以找销售者或服务提供者

要求赔偿。

(2)销售者或服务者赔偿后，属于生产者的责任或者属于向销售者提供商品的其他销

售者的责任的，销售者有权向生产者或者其他销售者追偿。

2. 缺陷商品生产者与销售者的责任

(1)消费者或者其他受害人因商品缺陷造成人身、财产损害的， 可以向销售者要求赔

偿，也可以向生产者要求赔偿

(2)属于生产者责任的，销售者赔偿后，有权向生产者追偿。属于销售者责任的，生

产者赔偿后，有权向销售者追偿。

3. 展销会举办者、柜台出租者的特殊责任

(1)展销会及租赁期间的纠纷解决

消费者在展销会、租赁柜台购买商品或者接受服务，其合法权益受到损害的，可以向

销售者或者服务者要求赔偿

(2)展销会及租赁期结束后的纠纷解决

①展销会结束或者柜台租赁期满后， 也可以向展销会的举办者、柜台的出租者要求

赔偿。

②展销会的举办者、柜台的出租者赔偿后，有权向销售者或者服务者追偿。

展销会举办者及柜台出租者承担期后连带责任，注意展销会的情形，如 果只是单纯的场地提供者而非展销会举办者，则不承担此责任，

4. 虚假广告的广告主与广告经营者的责任

(1)消费者因经营者利用虚假广告或者其他虚假宣传方式提供商品或者服务，其合法

权益受到损害的，可以向经营者要求赔偿

(2)广告经营者、发布者发布虚假广告的，消费者可以请求行政主管部门予以惩处

(3)广告经营者、发布者不能提供经营者的真实名称、地址和有效联系方式的，应当 承担赔偿责任。

(4)广告经营者、发布者设计、制作、发布关系消费者生命健康商品或者服务的虚假 广告，造成消费者损害的，应当与提供该商品或者服务的经营者承担连带责任。

(5)社会团体或者其他组织、 个 人在关系消费者生命健康 商品或者服务的虚假广告或 者其他虚假宣传中向消费者推荐商品或者服务，造成消费者损害的，应当与提供该商品或 者服务的经营者承担连带责任

针对关系消费者生命健康的商品或者服务的虚假广告，造成损失的，广告制作

者、传播者、推荐者，包括广告代言人，与经营者承担无过错连带责任，简称“沾边连带”。

5. “知假买假”在食品、药品等关系消费者生命健康的商品中 的特殊保护

因食品、药品质量问题发生纠纷，购买者向生产者、销售者主张权利，生产者、销售者

以购买者明知食品、药品存在质量问题而仍然购买为由进行抗辩的，人民法院不予支持。

**西法大考资微信(QQ):2233200134**

专题二」消费者法

6. 其他特殊规则

(1)网络交易平台提供者的责任

详见前文远程非现场购物中的消费者权利特殊保护的内容

( 2 ) 企 业 变 更

因原企业分立、合并的，变更后的企业仍应承担赔偿责任

(3)营业执照出借或出租

使用他人营业执照的违法经营者提供商品或者服务，损害消费者合法权益的，消费者

可向其要求赔偿，也可以向营业执照的持有人要求赔偿。

牛 刀 小 试

玩具协会举办玩具展销会，斗星公司借了护卫舰公司的营业执照，租赁云团公司的 柜台，销售火牛公司生产的拼图玩具，大牛在该会展上购买了拼图玩具后，发现少了一

片，在展销会结束之前大牛可以向哪些主体主张权利?(2019年金题)

A. 玩具协会 B. 护卫舰公司

C. 云团公司 D. 火牛公司

考 点 6 民 事 法 律 责 任

1. 经营者欺诈行为的惩罚性赔偿

(1)欺诈行为，是指经营者在提供商品或服务中，以虚假陈述、隐瞒实情等不正当手 段误导消费者，使消费者权益受到损害的行为

(2)经营者提供商品或者服务有欺诈行为的，应当按照消费者的要求增加赔偿其受到 的损失，增加赔偿的金额为消费者购买商品的价款或者接受服务费用的3倍；增加赔偿的 金额不足500元的，为500元，法律另有规定的，依照其规定

欺诈赔偿：退一赔三，最低赔500

张三购买1个保温杯，价格150元，产品说明表明是日本原产，结果经鉴定出 自国内某小厂，认定欺诈。张三可要求退回货款150元，并加罚3倍价款450元，但鉴于

450<500的最低额度，可主张加罚500元，共计650元

2. 故意侵权的加重责任

(1)经营者明知商品或者服务存在缺陷，仍然向消费者提供； ( 2 ) 造 成消费者或者其他受害人死亡或者健康严重损害；

(3)受害人除有权要求经营者承担医疗费、护理费、交通费、误工费、伤残补助或丧葬补

助、死亡赔偿金、以及精神损害赔偿之外，还有权要求所受损失2倍以下的惩罚性赔偿 3. 其他责任

(1)人身伤害的民事责任

经营者提供商品或服务，造成消费者或其他人受伤、残疾、死亡的，应承担下列

责任：

①造成消费者或者其他受害人人身伤害的，应当赔偿医疗费、护理费、交通费等为治

**西法大考资微信(QQ):2233200134**

商经知专题讲座，精讲卷

疗和康复支出的合理费用，以及因误工减少的收入；

②造成残疾的，还应当赔偿残疾者生活辅助具费和残疾赔偿金

③造成死亡的，应当赔偿丧葬费和死亡赔偿金。

(2)侵犯人格尊严、人身自由的民事责任

经营者侵害消费者的人格尊严、侵犯消费者人身自由或者侵害消费者个人信息等依法 得到保护的权利的，应当停止侵害、恢复名誉、消除影响、赔礼道歉，并赔偿损失。经营 者有侮辱诽谤、搜查身体、侵犯人身自由等侵害消费者或者其他受害人人身权益的行为 造成严重精神损害的，受害人可以要求精神损害赔偿

(3)财产损害的民事责任

经营者提供商品或者服务，造成消费者财产损害的，应当以修理、重作、更换、退

货、补足商品数量、退还货款和服务费用或者赔偿损失等方式承担民事责任。

第 二 节 产 品 质 量 法

考 点 I 生产者、销售者的产品质量义务

( 一 ) 生 产 者 的 义 务

1. 产品质量的要求

(1)不存在危及人身、财产安全的不合理危险，有保障人体健康和人身、财产安全的 国家标准、行业标准的，应当符合该标准

(2)具备产品应当具备的使用性能，但是，对产品存在使用性能的瑕疵作出说明的 除外。

(3)符合在产品或者其包装上注明采用的产品标准，符合以产品说明、实物样品等方 式表明的质量状况。

2. 产品或者包装上标识的要求

(1)有产品质量检验合格证明

(2)有中文标明的产品名称、生产厂厂名和厂址

(3)根据产品的特点和使用要求，需要标明产品规格、等级、所含主要成分的名称和

含量的，用中文相应予以标明；需要事先让消费者知晓的，应当在外包装上标明，或者预 先向消费者提供有关资料。

(4)限期使用的产品，应当在显著位置清晰地标明生产日期和安全使用期或者失效 日期。

(5)使用不当，容易造成产品本身损坏或者可能危及人身、财产安全的产品，应当有 警示标志或者中文警示说明。

(6)易碎、易燃、易爆、有毒、有腐蚀性、有放射性等危险物品以及储运中不能倒置 和其他有特殊要求的产品，其包装质量必须符合相应要求，依照国家有关规定作出警示标 志或者中文警示说明，标明储运注意事项。

(7)裸装的食品和其他根据产品的特点难以附加标识的裸装产品，可以不附加产品

标识。

**西法大考资微信(QQ):2233200134**

专 题 二 | 消 费 者 法

3. 不作为义务

(1)不得生产国家明令淘汰的产品

(2)不得伪造产地，不得伪造或者冒用他人的厂名、厂址

(3)不得伪造或者冒用认证标志、名优标志等质量标志

(4)不得掺杂、掺假，不得以假充真、以次充好，不得以不合格产品冒充合格产品

( 二 ) 销 售 者 的 义 务

1. 进货验收义务。

2. 保持产品质量的义务。

3. 有关产品标识的义务

4. 不得违反禁止性规范

考 点 2 产 品 质 量 责 任

( 一 ) 产 品 质 量 瑕 疵 担 保 责 任

销售者交付的标的物不符合法定或约定的品质标准，应当承担违约责任。此处与《民 法典》的规定一致

售出的商品有下列情形之一的，销售者应当负责修理、更换、退货；给购买产品的消 费者造成损失的，销售者应当赔偿损失：

1. 不具备产品应当具备的使用性能而事先未作说明的；

2. 不符合在产品或者在包装上注明采用的产品标准的；

3. 不符合以产品说明、实物样品等方式表明的质量状况的

销售者依照上述规定负责修理、更换、退货、赔偿损失后，属于生产者的责任或者属 于供货者责任的，销售者有权向生产者、供货者追偿

销售者未按照前述规定给予修理、更换、退货或赔偿损失的，由市场监督管理部门责 令改正。

生产者之间，销售者之间，生产者与销售者之间订立的买卖合同、承揽合同有不同约 定的，合同当事人按照合同约定执行

( 二 ) 产 品 责 任

1. 产品责任的归责原则

我国《产品质量法》对生产者、销售者的产品缺陷责任分别作了不同的规定 (1)生产者的严格责任

因产品存在缺陷造成人身、他人财产损害的， 生产者应当承担赔偿责任。但严格责任

不同于绝对责任，它仍然是一种有条件的责任。《产品质量法》同时规定了法定免责条件：

①未将产品投入流通的；

②产品投入流通时，引起损害的缺陷尚不存在的；

③将产品投入流通时的科学技术水平尚不能发现缺陷的存在的

但是， 产品投入流通后发现存在缺陷的，生产者、销售者应当及时采取警示、召 回等补救措施。未及时采取补救措施或者补救措施不力造成损害的，应当承担侵权 责任。

**西法大考资微信(QQ):2233200134**

商经知专题讲座 ·精讲卷

(2)销售者的过错责任

① 由于销售者的过错使产品存在缺陷、造成人身、他人财产损害的，销售者应当承担 赔偿责任。但销售者如果能够证明自己没有过错，则最终不必承担赔偿责任

②销售者不能指明缺陷产品的生产者也不能指明缺陷产品的供货者的，应当承担赔偿 责任。

!销售者的过错责任归责原则是推定过错，同时是销售者与生产者内部追 偿时依据的规则，外部对消费者或受害人而言，销售者承担先行赔付的法定义务。

2. 赔偿原则

( 1 ) 产品责任的双方主体

①因产品存在缺陷造成人身、他人财产损害的，受害人可以向产品的生产者要求赔 偿，也可以向产品的销售者要求赔偿。

②属于产品的生产者的责任，产品的销售者赔偿后，有权向产品的生产者追偿。属于 产品的销售者的责任，产品的生产者赔偿后，有权向产品的销售者追偿。

求偿对象是受害人，可以是除消费者之外的受害第三人。

(2)诉讼时效与请求权

①诉讼时效。因产品缺陷造成损害要求赔偿的诉讼时效期间为3年，自当事人知道或 者应当知道其权益受到损害时起计算。

②请求权。因产品存在缺陷造成损害要求赔偿的请求权，在造成损害的缺陷产品交付 最初消费者满10年丧失；但是，尚未超过明示的安全使用期的除外。

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **项目** | **缺陷产品责任** | **瑕疵产品责任** |
| 责任性质 | 侵权责任 | 违约责任 |
| 责任主体 | 生产者、销售者。销售者有先行赔付的义务 | 销售者，承担责任后有追偿权 |
| 归责原则 | 生产者 →严格责任；销售者 →过错推定责任。 | 过错责任 |
| (1)因产品存在缺陷造成人身、他人财产损害的， 受害人可以向产品的生产者要求赔偿，也可以向 产品的销售者要求赔偿。  (2)属于产品的生产者的责任，产品的销售者赔 偿后，有权向产品的生产者追偿。属于产品的销 售者的责任，产品的生产者赔偿后，有权向产品 的销售者追偿 |
| 求偿主体 | 因产品缺陷遭受人身或财产损害的受害人，包括 产品的购买者、使用者和第三人 | 与责任主体有合同关系的消费者 |
| 责任形式 | 损害赔偿，造成严重精神损害的，可主张精神损  害赔偿 | 退、修、换 |



**西法大考资微信(QQ):2233200134**

专 题 二 | 消 费 者 法

第 三 节 食 品 安 全 法

考 点 1 《食品安全法》的适用范围

( 一 ) 适 用 范 国

在我国境内从事下列活动，应受《食品安全法》约束；

1. 食品生产和加工(以下称食品生产),食品销售和餐饮服务(以下称食品经营);

2. 食品添加剂的生产经营；

3. 用于食品的包装材料、容器、洗涤剂、消毒剂和用于食品生产经营的工具、设备

(以下称食品相关产品)的生产经营；

4. 食品生产经营者使用食品添加剂、食品相关产品；

5. 食品的贮存和运输；

6. 对食品、食品添加剂和食品相关产品的安全管理。

(二)食用农产品的例外

1. 不适用《食品安全法》

供食用的源于农业的初级产品 (以下称食用农产品)的质量安全管理，遵守《中华 人民共和国农产品质量安全法》的规定

大米、大豆等适用《农产品质量安全法》,但是深加工后的豆油、米制品应该

适用《食品安全法》

2.适用《食品安全法》

食用农产品的市场销售、有关质量安全标准的制定、有关安全信息的公布和《食品安

全法》对农业投入品作出规定的，应当遵守《食品安全法》的规定。

(三)特别规定、(

考 点 2 食品安全风险监测和评估

食品安全与其他产品安全有相同的地方，也有不同之处，其特殊之处就在于没有试错 的机会， 一旦发生食品安全事故，将造成重大的甚至难以弥补的损失。因此，建立和健全 食品安全风险监测和评估制度，防范潜在的食品安全风险是非常必要的。

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **项目** | **监测** | 评估 |
| 内容 | 食源性疾病、食品污染以及食品中的 有害因素 | 运用科学方法，根据食品安全风险监测信息、科学数 据以及有关信息，对食品、食品添加剂、食品相关产 品中生物性、化学性和物理性危害因素进行风险评 |
| 估，以揭示或预示其对人的致损风险 |
| 作用机制 | 为启动评估提供素材 | 食品安全风险评估结果是制定、修订食品安全标准和 对食品安全实施监督管理的科学依据 |

**西法大考资微信(QQ):2233200134**

商经知专题讲座 ·精讲卷

续表

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **项目** | 监测 | 评 估 |
| 费用 | 采集样品应当按照市场价格支付费用 | 食品安全风险评估不得向生产经营者收取费用，采集  样品应当按照市场价格支付费用 |
| 其他要求 |  | 对农药、肥料、兽药、饲料和饲料添加剂等的安全评 估，应当有食品安全风险评估专家委员会的专家参加 |

考 点 3 食品安全标准

( 一 ) 强 制 性

1. 食品安全标准是强制执行的标准。

2. 除食品安全标准外，不得制定其他食品强制性标准。 ( 二 ) 分 类

1. 国家标准

(1)国务院卫生行政部门会同食品安全监督管理部门依照法定职权和程序制定、公布

(2) 国务院标准化行政部门(指国家标准化管理委员会)提供标准编号，

2. 地方标准

(1)制定主体：省、自治区、直辖市人民政府卫生行政部门。

(2)适用对象；地方特色食品。

(3)生效流程：经国务院卫生行政部门备案后生效。食品安全国家标准制定后，该地

方标准即行废止。

3. 企业标准

(1)主体：食品生产企业

(2)内容：严于国标或省标的内容。

(3)生效：报省、自治区、直辖市人民政府卫生行政部门备案；国家对于企业标准的

制定采取鼓励的态度，并非强制要求

牛刀小试

李某花2000元购得某省M 公司生产的苦茶一批，发现其备案标准并非苦茶的标准， 且保质期仅为9个月，但产品包装上显示为18个月，遂要求该公司支付2万元的赔偿 金。对此，下列哪些说法是正确的 ? ( 20 17- 1- 6 7)①

A. 李某的索赔请求于法有据

B. 茶叶的食品安全国家标准由国家卫健委制定、公布并提供标准编号

C. 没有苦茶的食品安全国家标准时，该省卫健委可制定地方标准，待国家标准制 定后，酌情存废

D. 国家鼓励该公司就苦茶制定严于食品安全国家标准或地方标准的企业标准，在 该公司适用，并报该省卫健委备案

①答案：AD。



西法大考资微信(QQ):2233200134

专题二 」 消费者法

考 点 4 食 品 安 全 控 制

( 一 ) 食 品 生 产 经 营 中 的 安 全 控 制

1. 食品行业许可制度

(1)国家对食品生产经营实行许可制度

从事食品生产、食品销售、餐饮服务，应当依法取得许可。但是，销售食用农产品和 仅销售预包装食品的，不需要取得许可

(2)食品添加剂许可制度

①生产食品添加剂应当符合法律、法规和食品安全国家标准。

②食品生产经营者应当按照食品安全国家标准使用食品添加剂。

(3)食品相关产品生产许可制度

对直接接触食品的包装材料等具有较高风险的食品相关产品，按照国家有关工业产品 生产许可证管理的规定实施生产许可。食品安全监督管理部门应当加强对食品相关产品生 产活动的监督管理

2. 食品安全全程追溯制度

(1)食品生产经营者应当依照《食品安全法》的规定，建立食品安全追溯体系，保 证食品可追溯。

(2)国家鼓励食品生产经营者采用信息化手段采集、留存生产经营信息，建立食品安 全追溯体系。

(3)国务院食品安全监督管理部门会同国务院农业行政等有关部门建立食品安全全程 追溯协作机制。

3. 从业人员健康检查

患有国务院卫生行政部门规定的有碍食品安全疾病的人员，不得从事接触直接入口食 品的工作。

4. 食用农产品的安全保障

(1)食用农产品生产者应当按照食品安全标准和国家有关规定使用农药、肥料、兽

药、饲料和饲料添加剂等农业投入品，严格执行农业投入品使用安全间隔期或者休药期的 规定，不得使用国家明令禁止的农业投入品。

(2) 禁止将剧毒、高毒农药用于蔬菜、瓜果、茶叶和中草药材等国家规定的农作物

5. 食品的交易场所、消费场所的安全管理

《食品安全法》第55~58、61、62条对餐饮服务业，单位食堂，餐具、饮具集中消毒

服务单位，集中交易市场和网络市场交易第三方平台的食品安全管理作出了具体规定。

6. 标签、说明书和广告的安全管理(真实、全面)

(1)合法真实

①食品和食品添加剂的标签、说明书，不得含有虚假内容，不得涉及疾病预防、治疗

功能。生产经营者对其提供的标签、说明书的内容负责

②食品广告的内容应当真实合法，不得含有虚假内容，不得涉及疾病预防、治疗 功能。

(2)食品和食品添加剂与其标签、说明书的内容不符的，不得上市销售。

**西法大考资微信(QQ):2233200134**

**商经知专题讲座** **·** 精讲巷

(3)散装食品标识的要求

食品经营者销售散装食品，应当在散装食品的容器、外包装上标明食品的名称、生产

日期或者生产批号、保质期以及生产经营者名称、地址、联系方式等内容。

(4)生产经营转基因食品应当按照规定显著标示。

(5)禁止相关部门推荐食品

①县级以上人民政府食品安全监督管理部门和其他有关部门以及食品检验机构、食品

行业协会不得以广告或者其他形式向消费者推荐食品。

②消费者组织不得以收取费用或者其他牟取利益的方式向消费者推荐食品。

[特别提示]禁止消费者组织有偿推荐食品。食品安全监督管理部门、食品检验机构、

食品行业协会全面禁止推荐食品。

7. 特殊食品的安全管理

(1)保健食品

①注册备案

第一 ，使用保健食品原料目录以外原料的保健食品和首次进口的 保健食品应当经国务

院食品安全监督管理部门注册

第二，首次进口的保健食品中属于补充维生素、矿物质等营养物质的，应当报国务院

食品安全监督管理部门备案。

第三，其他保健食品应当报省、自治区、直辖市人民政府食品安全监督管理部门

备案。

②标签、说明书

第一 ，保健食品的标签、说明书不得涉及疾病预防、治疗功能，内容应当真实，与注 册或者备案的内容相一致，载明适宜人群、不适宜人群、功效成分或者标志性成分及其含

量等；

第二，标签、说明书应声明“本品不能代替药物”。

(2)特殊医学用途配方食品

第一 ，特殊医学用途配方食品应当经国务院食品安全监督管理部门注册。

第二，注册时，应当提交产品配方、生产工艺、标签、说明书以及表明产品安全性、 营养充足性和特殊医学用途临床效果的材料。

(3)婴幼儿食品

①注册备案

第一 ，婴幼儿配方食品生产企业应当将食品原料、食品添加剂、产品配方及标签等事

项向省、自治区、直辖市人民政府食品安全监督管理部门备案。

第二，婴幼儿配方乳粉的产品配方应当经国务院食品安全监督管理部门注册。

②生产、销售

不得以分装方式生产婴幼儿配方乳粉，同一企业不得用同一配方生产不同品牌的婴幼 儿配方乳粉。

③标签要求

专供婴幼儿和其他特定人群的主辅食品，其标签还应当标明主要营养成分及其 含量。



是 否



**西法大考资微信(QQ):2233200134**

专题二 消费者法

(4)特殊食品的监督管理

① 省级以上人民政府食品安全监督管理部门应 当及时公布注册或者备案的保健食品 特殊医学用途配方食品、婴幼儿配方乳粉目录，并对注册或者备案中获知的企业商业秘密

予以保密。

②保健食品、特殊医学用途配方食品、婴幼儿配方乳粉生产企业应当按照注册或者备

案的产品配方、生产工艺等技术要求组织生产。

牛刀小试

A 省 B 县 悦 阳 公 司 生 产 的RED 粉剂能为某类过敏人群提供营养支持，悦阳公司拟

将其注册为特殊医学配方食品。对此，下列哪 一表述是正确的?(2021年金题)①

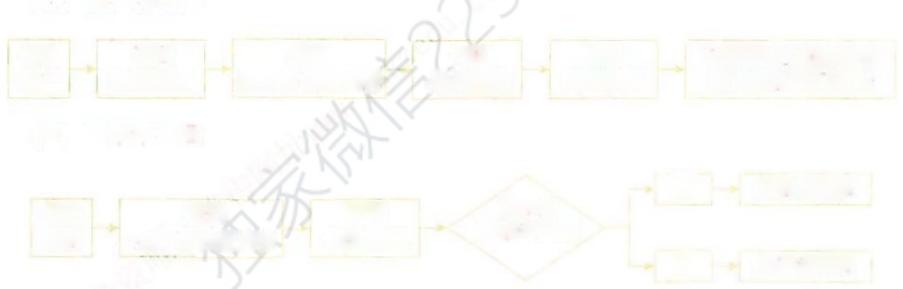
A. 若RED粉剂成功注册，A省食品安全监督管理部门应及时将其纳入特殊医学配 方食品目录

B. 悦阳公司应将RED粉剂提交A省食品安全监督管理部门注册

C. 若RED粉剂成功注册，悦阳公司在生产时可在注册的产品配方外，增加促进消 化的益生菌

D. 在申请注册时，RED粉剂的标签、说明书应声明“本品不能替代药品”

1. 主动召回

( 1 ) 生 产 者 召 回

停止 召回 通知 记录 处理 向县级以上食品安全

生产 缺陷食品 销售者和消费者 相关情况 问题食品 监督管理部门报告

( 2 ) 经 营 者 召 回

停止 通知

销售 生产者和消费者

记录

相关情况

是否为

经营者原因

经营者召回

生产者召回

处理缺陷食品的措施可以是销毁、无害化处理，防止食品再流入市场 也可以是补救，针对问题出现在“标签、标志或者说明书”方面的食品，则经补救后，可

以重新上市销售。所以召回的食品并非绝对不能再上市销售。

2. 责令召回

食品生产经营者未依法召回或者停止经营的， 县级以上人民政府食品安全监督管理部

门可以责令其召回或者停止经营。

1. 食品检验由食品检验机构指定的检验人独立进行。

2. 食品检验实行食品检验机构与检验人负责制。食品检验报告应当加盖食品检验机

构公章，并有检验人的签名或者盖章。食品检验机构和检验人对出具的食品检验报告

**西法大考资微信(QQ):2233200134**

商经知专题讲座精·讲巷

负 责

3. 县级以上人民政府食品安全监督管理部门应当对食品进行定期或者不定期的抽样 检验，并依据有关规定公布检验结果，不得免检。

4. 进行抽样检验，应当购买抽取的样品，委托符合法律规定的食品检验机构进行检 验，并支付相关 费用。

5. 不得向食品生产经营者收取检验费和其他费用。

( 四 ) 食 品 进 出 口 管 理

1. 进口管理

(1)进口食品符合食品安全国家标准；

(2)进口食品尚无食品安全国家标准或进口新的食材或食品添加剂的，经卫生行政部

门审核批准：

(3)进口的预包装食品应当有中文标签、中文说明书；

(4)建立销售记录制度，记录和凭证保存期限不得少于产品保质期满后6个月；没有 明确保质期的，保存期限不得少于2年；

(5)境外出口商或代理商以及进口食品的进口商向出入境检验检疫部门备案；

(6)境外生产商向出入境检验检疫部门注册。

2. 出口管理

(1)出口食品生产企业应当保证其出口食品符合进口国(地区)的标准或者合同

要求；

(2)出口食品生产企业和出口食品原料种植、养殖场应当向国家出入境检验检疫部门

备案。

考 点 5 食 品 安 全 事 故 处 置 机 制

( 一 ) 三 级 应 急 预 案

1. 国家级

国务院组织制定国家食品安全事故应急预案。

2. 地方级

县级以上地方人民政府应当根据有关法律、法规的规定和上级人民政府的食品安全事 故应急预案以及本行政区域的实际情况，制定本行政区域的食品安全事故应急预案，并报

上一级人民政府备案。

3. 企业级

食品生产经营企业应当制定食品安全事故处置方案，定期检查本企业各项食品安全防

范措施的落实情况，及时消除事故隐患。

特 别 示」国家级及地方级食品安全事故应急预案都是由对应政府来制定，而不是 食品安全监督管理部门或卫生行政部门。因为食品安全事故应急预案涉及各部门的协调， 需要政府出面来组织协调

( 二 ) 食 品 安 全 事 故 通 报 制 度

在食品安全事故发生后， 事故发生单位有义务立即采取措施，防止事故扩大。为了防

**西法大考资微信(QQ):2233200134**

专题二!消费者法

止和避免事故的进 一 步扩大，及时上报和处置，在最短时间内保证信息的畅通，显得尤其

重要。因此，在《食品安全法》中对事故通报制度进行了详尽规定

1. 事故发生单位和治疗单位的首报义务

发生食品安全事故的单位应当立即采取措施，防止事故扩大

事故发生后，事故单位和接受病人进行治疗的单位有义务及时向事故发生地县级人民

政府食品安全监督管理部门、卫生行政部门报告

2. 行政机关的通报和报告义务

县级以上人民政府农业行政等部门在日常监督管理中发现食品安全事故或者接到事故

举报，应当立即向同级食品安全监督管理部门通报

发生食品安全事故，接到报告的县级人民政府食品安全监督管理部门应当按照应急预 案的规定向本级人民政府和上级人民政府食品安全监督管理部门报告。县级人民政府和上

级人民政府食品安全监督管理部门应当按照应急预案的规定上报

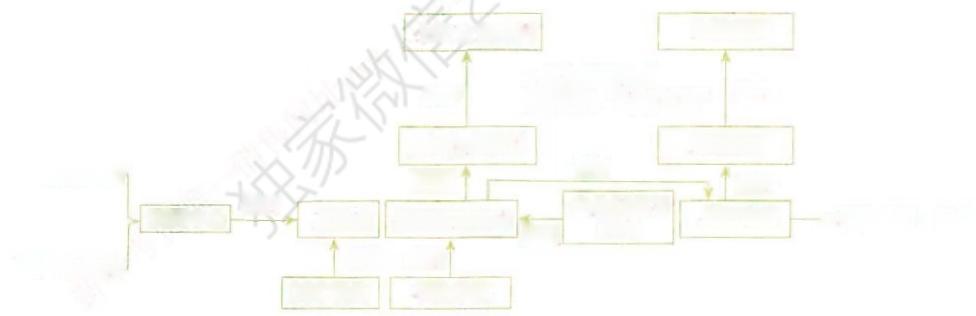
任何单位和个人不得对食品安全事故隐瞒、谎报、缓报，不得隐匿、伪造、毁灭有关

证据。

3. 医疗机构的对疑似病例的报告和通报义务

医疗机构发现其接收的病人属于食源性疾病病人或者疑似病人的，应当按照规定及时 将 相 关 信 息 向 所 在地县级人民政府卫生行政部门报告。 县级人民政府卫生行政部门认为与 食品安全有关的，应当及时通报同级食品安全监督管理部门。县级以上人民政府卫生行政 部门在调查处理传染病或者其他突发公共卫生事件中发现与食品安全相关的信息，应当及

时通报同级食品安全监督管理部门



上级食安监局

一般为逐级上报

报 告

上级食安监局

报告

卫健委 县级食安监局

通报

报告 报告

医疗机构 事故单位

报告

县级政府 —今事故处置、指挥

报告

农业行政等 部门

特殊情况“绿色通道”

流调+出报告

疾控中心

现场处理

上级政府

上级政府

报告

报告

(三)食品安全事故调查

1. 食品安全事故处理

(1)发生食品安全事故需要启动应急预案的，县级以上人民政府应当立即成立事故处 置指挥机构，启动应急预案，依照《食品安全法》第105条规定的相应措施和应急预案的

规定进行处置

( 2 ) 发 生 食 品 安 全 事 故 ， 县 级 以 上 疾 病 预 防 控 制 机 构 应 当 对 事 故 现 场 进 行 卫 生 处 理

并对与事故有关的因素开展流行病学调查，有关部门应当予以协助。

(3) 县级以上疾病预防控制机构应 当向同级食品安全监督管理部门、卫生行政部门提

交流行病学调查报告。

**西法大考资微信(QQ):2233200134**

商经知专题讲座 ·精讲卷

2. 食品安全事故责任调查

由设区的市级以上人民政府食品安全监督管理部门应当立即会同有关部门进行事故责 任调查。涉及2个以上省、自治区、直辖市的重大食品安全事故由国务院食品安全监督管

理部门依照前述规定组织事故责任调查

考 点 6 民 事 法 律 责 任

1. 民事赔偿优先

生产经营者需同时承担民事责任、行政责任和刑事责任，其财产不足以支付，首先承

担民事责任

2. 消费者索赔选择权和首负责任制

(1)消费者因不符合食品安全标准的食品受到损害的，可以向经营者要求赔偿损失 也可以向生产者要求赔偿损失。

(2)接到消费者赔偿要求的生产经营者，应当实行首负责任制，先行赔付，不得推 诿；被诉的生产者或者经营者以赔偿责任应由生产经营者中的另一方承担为由主张免责 的，人民法院不予支持。属于生产者责任的，经营者赔偿后有权向生产者追偿；属于经营 者责任的，生产者赔偿后有权向经营者追偿。

3. 惩罚性赔偿(《食品安全法》第148条)

(1)生产者无过错+经营者过错责任

①生产不符合食品安全标准的食品或经营明知是不符合食品安全标准的食品，消费者

除要求赔偿损失外，还可以向生产者或经营者要求支付10倍价款或3倍损失的赔偿金 增加赔偿的金额不足1000元的，为1000元

②但是，食品的标签、说明书存在不影响食品安全且不会对消费者造成误导的瑕疵的 除外。

1. 惩罚性赔偿

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
|  | **适用情形** | **赔偿标准** |
| 《消费者权益保护法》 | 欺诈(比如出售假货、价格欺诈) | 退一赔三(价款的3倍)  最低500 |
| 明知商品缺陷+严重后果 | 补：1倍实际损失  罚：实际损失的2倍以内 |
| 《食品安全法》 | (1)不符合食品安全标准的食品(比  如含有有毒有害原料、添加剂超标等)  (2)标签、说明书有误导性重大瑕疵 | 补：退货及实际损失  罚：10倍价款或3倍损失，最低 1000元 |

2. 欺诈和不符合食品安全标准竞合时，消费者在《消费者权益保护法》和《食品安

全法》之间选择适用。

(2 )电子商务平台的责任

①电子商务平台自营及自营误导，作为经营者需承担赔偿责任；

② 电子商务平台把好网购食品安全关，否则需承担连带责任

**西法大考资微信(QQ):2233200134**

专题二丨消费者法

电子商务平台经营者未对平台内食品经营者进行实名登记、审查许可证，或者未履行 报告、停止提供网络交易平台服务等义务，使消费者的合法权益受到损害，电子商务平台 经营者与平台内食品经营者承担连带责任，

(3)公共交通运输的承运人承担食品安全责任

①公共交通运输的承运人向旅客提供的食品不符合食品安全标准，承运人依法承担作 为食品生产者或者经营者的赔偿责任；

②承运人不得以其不是食品的生产经营者或者食品是免费提供为由进行免责抗辩。

(4)辅助者承担连带责任

有关单位或者个人明知食品生产经营者从事食品安全违法行为而仍为其提供设备、技 术、原料、销售渠道、运输、储存或者其他便利条件，该单位或者个人与食品生产经营者 承担连带责任。

(5)经营者承诺需兑现，提高经营者失信成本

①经营者经营明知是不符合食品安全标准的食品，但向消费者承诺的赔偿标准高于 《食品安全法》第148条规定的赔偿标准，经营者应按照承诺赔偿。

② 食品符合食品安全标准但未达到生产经营者承诺的质量标准，消费者依照《民法 典》《消费者权益保护法》等法律规定主张生产经营者承担责任，但消费者不可主张生产 经营者依据《食品安全法》第148条承担赔偿责任。

[例]甲经营一款乳酸菌饮料，标签写明菌群标准符合国际标准，但送检查明该饮料 样品仅符合我国食品安全标准并不符合国际标准。甲不承担惩罚性赔偿，但需对消费者承 担违约、退货等责任。

4. 无效抗辩

(1)“知假买假”抗辩无效

因食品、药品质量问题发生纠纷，购买者向生产者、销售者主张权利，生产者、销售 者以购买者明知食品、药品存在质量问题而仍然购买为由进行抗辩的，人民法院不予 支持。

(2)“赠品”抗辩无效

食品、药品生产者、销售者提供给消费者的食品或者药品的赠品发生质量安全问题， 造成消费者损害，消费者主张权利，生产者、销售者以消费者未对赠品支付对价为由进行 免责抗辩的，人民法院不予支持。

(3)有检验合格证抗辩无效

食品、药品虽在销售前取得检验合格证明，且食用或者使用时尚在保质期内，但经检 验确认产品不合格，生产者或者销售者以该食品、药品具有检验合格证明为由进行抗辩 的，人民法院不予支持。

(4)未造成人身损害抗辩无效

食品不符合食品安全标准，消费者主张生产者或者经营者依法承担惩罚性赔偿责任

生产者或者经营者以未造成消费者人身损害为由抗辩的，人民法院不予支持。

(5)不符合我国食品安全标准，仅以符合出口地食品安全标准或经过检疫为由抗辩 无效。

进口的食品不符合我国食品安全国家标准或者国务院卫生行政部门决定暂予适用的标



**西法大考资微信(QQ):2233200134**

商经知专题讲座 ·精讲卷

准，销售者、进口商等经营者依法承担惩罚性赔偿责任，销售者、进口商等经营者仅以进 口的食品符合出口地食品安全标准或者已经过我国出入境检验检疫机构检验检疫为由进 行 免责抗辩的，人民法院不予支持。

5. 食品安全公益诉讼

生产经营不符合食品安全标准的食品，侵害众多消费者合法权益，损害社会公共利 益，《民事诉讼法》《消费者权益保护法》等法律规定的机关和有关组织依法提起公益诉 讼的，人民法院应予受理。



牛刀小试

甲食品生产公司的生产许可证到期后向当地食品安全监督管理局申请续期成功。后 甲公司在对所生产的饼干进行包装时未更换新的包装，旧包装上记载的生产许可证编号 已经过期。李某在乙超市购买该饼干时通过查询得知该许可证编号已经过期的事实依旧 购买饼干若干并向法院起诉主张饼干价款的10倍赔偿，下列说法正确的是?(2019年 金题)①

A. 乙超市有合法的购货来源且支付了合理的对价，所以不承担责任

B. 甲公司如果能证明该饼干质量合格且不会使消费者构成误认，则不承担10倍价 款的赔偿责任

C. 李某应当先向乙超市主张赔偿，如果乙超市不赔，才可以向甲公司主张赔偿

D. 因为李某知道此饼干的许可证过期，故不可主张赔偿

**本专题小结**

本专题重点是《消费者权益保护法》和《食品安全法》。《消费者权益保护法》 的重点包括消费者权利(安全保障、知情、自主选择、公平交易、远程非现场购物 中的保护),经营者的义务(安全保障、质量保证、格式合同条款),争议解决的 特殊规则(销鲁者先赔、缺陷产品责任，虚假广告者针对食品药品等的特殊责任、 知假买假、期后连带),法律责任(欺诈、故意侵权的惩罚性赔偿)。《产品质量 法》中对比掌握瑕疵责任与缺陷产品责任的区别和联系；《食品安全法》中需重点 掌握食品安全标准、食品安全监督管理、民事法律责任。

①答案：b