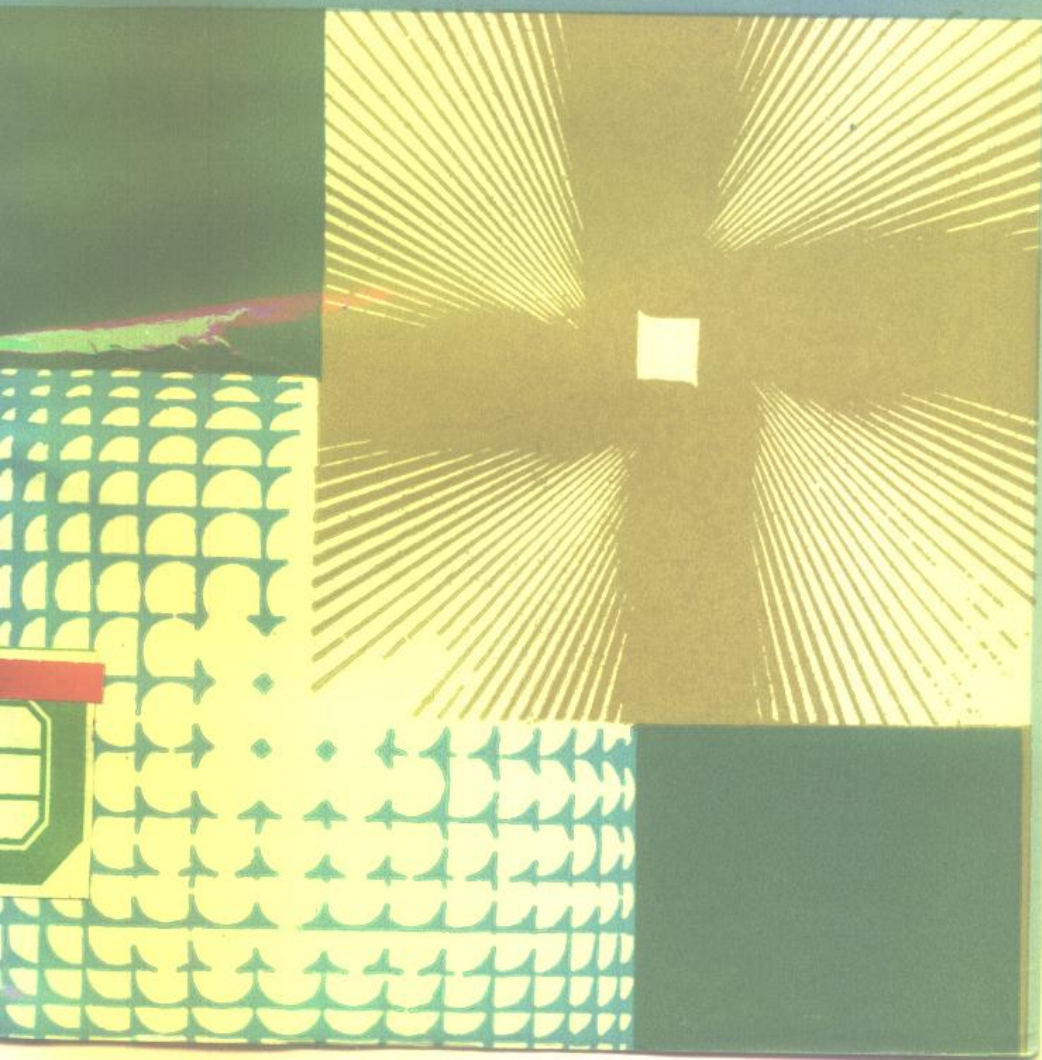


软  
科学丛书

# 科技法学

赵连玉





2 020 7737 7

软科学丛书

# 科技法学

赵连玉



浙江教育出版社

责任编辑 田忠敏

封面设计 杨光

软科学丛书  
科技法学  
赵连玉

---

浙江教育出版社出版  
上虞汤浦印刷厂排版

浙江省新华书店发行  
浙江新华印刷厂印刷

---

开本: 787×1092 1/32 印张: 7.25 插页2 字数: 160000

印数: 00001-65950

1988年10月第1版 1988年10月第1次印刷

---

ISBN 7-5333-0320-6/G·391 定价: 1.80元

# 序

吴明瑜

**在**全国软科学研究工作座谈会召开不久，由《科学学与科学技术管理》杂志社等五个单位发起，1986年10月，又在河南郑州举行了青年软科学研究座谈会。两个会都开得很热烈，不但交流了经验，而且组织了队伍。不仅说明我国软科学研究近年来有了迅速的发展，而且表明我国的软科学研究后继有人，充满着生机和活力。在青年软科学研究座谈会上，浙江教育出版社的领导同志为了鼓励、支持青年们探索新路，热情地提出将目前我国中青年在软科学研究工作中所取得的成果，编成丛书，向全社会发行。这是一件很有意义的事情。

科学技术是推动人类社会发展的强大的革命力量。作为人类认识和改造客观世界的武器，科学技术的一种重要功能是运用科学的思维方法、知识体系和先进的技术手段，进行综合研究，解决经济与社会发展中的宏观决策问题。也就是软科学研究的重要使命。

现代科学技术的发展和社会进步，正在把自然科学和社会科学紧密地结合起来，使两者互相渗透、融合和交叉越来越广泛。软科学，就是这种渗透交叉的产物。软科学研究是多门类、跨学科的宏观综合研究。它利用现代自然科学、工程技术和社会科学的一些原理和方法，采用电子计算机等先进运算和测试手段，把定量分析同定性分析结合起来，对极其复杂的经

57-18

济社会现象及各种相关因素进行综合的研究、测算和推导，提供可供选择的合理方案，从而把决策工作建立在精密的科学论证基础上。这种方法在国外经济社会生活的许多方面，得到了广泛的应用，并取得了重大的成功。在我国近年来也逐步为人们所熟悉和采用，同样取得了重大的成功。而且由于我们有马克思主义的认识论和方法论的指导，又有国家对经济、社会发展的宏观指导，因而不仅在软科学研究方面可望取得更大突破，而且也确实有广阔的应用天地可以发挥作用。

软科学在我国的发展还具有鲜明的实践性、时代感和使命感。过去，国内外有些学者往往花许多时间去讨论软科学的定义。我们建议当前我们可以不必对软科学的定义多花功夫去争论，而应该多下些功夫去研究对时代实践有现实意义的重大问题。任何新兴学科，一开始定义、范畴等都不是那么清楚的，而要随着学科的发展，逐步充实和完善。

我们觉得，当前有五个方面的题目迫切需要软科学工作者去探求答案：

第一类题目，制订正确的发展战略。

战略一词长期用于军事。现在讲的发展战略意义更为广泛，涉及到经济、社会生活的总体。当然层次可以是国家的或区域的。比如，党的十二大提出了到本世纪末的战略目标，就需要有长期的经济社会发展战略及规划。设想和预测15年后中国的产业结构会发生什么变化，人们的消费结构又朝什么方向改变？最近10多年来，世界上发达国家随着新的技术革命的出现，产业结构迅速变化。我们国家有自己的特点。我们要同时完成两次产业革命的历史任务，在相当长时间内，传统工业还要有大的发展，新兴产业也要加速赶上去，究竟怎样的结构才是可行的合理的？这就需要做各种各样的计算和细致的研

究。发展战略研究必须把国家宏观的战略研究同区域的部门的发展战略密切结合起来。比如，深入到市、县一级开展发展战略研究，才能取得更为重大的成效。

第二类题目，制定技术经济政策。

各行各业都有技术经济政策的问题。例如交通。长期以来，我们对投资政策重视不够，尤其是对公路、水运、航空的发展重视不够，使整个交通运输的结构不尽合理。水运是投资少、运量大、效益高的运输方式。铁路最适合于中长途大宗货物的运输，最怕走走停停，零担货物上上下下。要使有限的铁路货运能力得到更好的发挥，就应采取必要的政策，包括提高短途和零担运输价格，促使一部分短途货物由公路分流。……总之，这就需要有一系列技术的经济的政策促进综合运输网和综合运输能力的形成。

第三类题目，对未来各个方面进行预测、分析。

没有预测，确定战略、制定政策，都会有一定的盲目性。预测分析是软科学研究的重要方面。科技、经济、社会各个方面都要有科学预测，可以大大加强我们工作的自觉性。比如人口问题，一个穷国，人口越多会越穷。而人口问题必须注意长期预测。现在我国平均年龄69岁多一点，所以至少要作70年的预测。要建立各种人口增长模型。生一个怎样，生两个怎样，不同的年龄结构对经济影响怎么样，等等。

第四类题目，重大项目的可行性评价。

重大建设工程项目的决策必须在搜集大量科学数据、作了充分可行性研究之后。这几年来，各方面都重视加强可行性论证工作了。比如，三峡工程要不要上，什么时候建，建多高的坝，有关方面就组织了许多专家进行论证。把防洪、发电、航运、调水等四个目标统筹考虑。把技术上的可能性同投资效

益、生态环境影响、移民的社会经济问题综合进行评价。现在还在论证之中。软科学研究在这一方面是可以大有作为的。

第五类题目，要注意软科学研究的基本建设。

软科学是现代自然科学和社会科学交叉发展而逐渐形成的一组具有高度综合性的新兴学科群。它本身还在发展之中，因此还要注意加强软科学的学科建设。这方面也有许多工作要做。我们这套丛书的意义之一，就是推动和普及这方面的工作。

软科学研究有两个显著的特性：实践性和综合性。离开了实践，不进行综合，就失去了软科学研究的意义。要推动和加强软科学研究的基本建设，必须重视各类数据库的建立。没有科学的数据分析，软科学没有定量和定性的依据，也就失去了基础。长期以来，我们对统计数据不重视，许多数据不精确、不可靠。人口普查以后，人口数据比较清楚了。但还要持续跟踪。我国的耕地面积至今众说纷纭，究竟是15亿亩，还是20亿亩，出入甚大。所以，急需有人去做这方面的工作，到这些领域中去开拓、探索。

软科学研究在我国已经有了可喜的发展，但软科学研究还刚刚开始，在研究和实践中还存在着不少问题，这些问题只能在发展中逐步解决，随着社会主义现代化建设的深入，随着决策工作民主化和科学化发展的深入，我国软科学研究必将出现更加欣欣向荣、蓬勃发展的新局面。

我们这套丛书，是全国第一套公开发行的“软科学丛书”，它表明我们的软科学研究不仅有了一支队伍，而且有了一批成果，希望它们能引起全国科技工作者、经济工作者，特别是决策工作者的关心和兴趣。这套丛书我们还将出下去，使之不断完善。

1987年3月

《软科学丛书》

**主 编**

吴明瑜 何钟秀

**副 主 编**

曹成章 冯之浚

何根祥 郭英英



# 目 录

---

<b>第一章 科技法学的崛起</b> .....	1
第一节 科技法学的诞生.....	1
第二节 人类科技立法的实践.....	6
第三节 科技法学崛起的社会条件.....	10

---

<b>第二章 科技法学的研究领域</b> .....	17
第一节 科技法学的研究对象.....	17
第二节 科技法学的研究领域.....	19
第三节 科技法学的性质与地位.....	20
第四节 我国科技法学的任务.....	22

---

<b>第三章 法制建设与科技进步的关系</b> .....	25
第一节 法制推动科技进步的微观动力机制.....	25
第二节 法律手段在科技宏观管理中的作用.....	31
第三节 科技发展对法制建设的影响.....	35

---

<b>第四章 科技法的概念、调整对象、法源</b> .....	40
第一节 科技法的名称、定义、本质.....	40
第二节 科技法的调整对象.....	43
第三节 科技法的法源及其体系结构.....	53

---

<b>第五章 科技法律关系</b> .....	59
-------------------------	----

第一节	科技法律关系的概念	59
第二节	科技民事法律关系和科技行政法律 关系	62
第三节	科技法律关系的要素	70
<hr/>		
<b>第六章</b>	<b>科技立法</b>	<b>83</b>
第一节	科技立法的必要性	83
第二节	我国科技立法的概况与问题	86
第三节	我国科技立法的程序	91
第四节	我国科技立法的总体设想	93
第五节	科技立法应注意的几个问题	102
<hr/>		
<b>第七章</b>	<b>科技法制管理</b>	<b>106</b>
第一节	科技决策民主化的法律保障	107
第二节	科技计划的法制管理	112
第三节	科技经费的法制管理	116
第四节	科技机构的法制管理	120
第五节	科技社团的法制管理	124
第六节	科技人员的法制管理	127
第七节	科技情报资料的法制管理	130
第八节	科技成果的法制管理	133
第九节	科技咨询业的法制管理	139
<hr/>		
<b>第八章</b>	<b>新技术革命立法</b>	<b>145</b>
第一节	发达国家的新技术立法概况	146
第二节	我国新技术革命立法对策研究	153
<hr/>		
<b>第九章</b>	<b>技术合同法概述</b>	<b>176</b>

第一节	技术合同的产生与发展	176
第二节	我国技术合同法的宗旨与作用	177
第三节	技术合同的概念与类别	181
第四节	技术合同的当事人及其权利与义务	184
第五节	技术合同的订立及仲裁和诉讼程序	188
<hr/>		
<b>第十章</b>	<b>专利法简介</b>	<b>194</b>
第一节	专利权与专利法	194
第二节	专利权的主体与客体	200
第三节	专利权人的权利与义务	207
第四节	专利的申请、审批与专利诉讼的 审理	215

---

## 第一章

# 科技法学的崛起

---

当科技法的独立地位尚成疑问、颇有争议之时，一门新学科——科技法学正在迅速崛起。

### 第一节 科技法学的诞生

科技法学的诞生不象传统的认识那样，以哪一本专著和哪一位创始人为标志。科技法学的诞生是以一批成果和一批研究人员的共同开拓为标志的。正如科学学，尽管我们可以找到首先提出“科学学”概念的学者，也能找到在科学学发展中起过重要推动作用的杰出的学者及其有影响的著作，可事实是，我们很难以其中哪一本著作和哪个人为科学学这门学科诞生的标志。我们只能说，科学学的诞生是一大批学者共同努力的过程，是一批研究成果的汇流。

科技法学的诞生也是如此。

科技法学是一个新领域，世界各国刚刚开始研究，苏联在这方面的研究已有一定影响，我国这几年正在迅速赶上。据我国科学院科技政策与管理科学研究所于德胜所作的考证，最早提出“科技法”的是苏联法学家M·П·林格，他于1972年所著《科

学进步的法律调整》中首先提出这一概念。对科技法的研究,比这一概念的提出要早些,苏联和欧美一些国家是在本世纪60年代左右开始的。

以苏联为例,十月革命以后的苏联政府一直比较重视发展科技事业,特别是第一次世界大战后,痛感科技落后危及国家生存,从而在科技政策上加强研究。60年代以来,进而关注科技事业中法律问题的研究,开始出现了一系列研究科技法的理论成果,如:1958年,Г·И·费吉金发表《苏联科学工作组织的法律问题》;1966年,Б·Д·列金发表《苏联科学干部的选拔、培训和考核(历史与法律调节问题)》;1967年,М·П·林格发表《科研和设计工作合同》;Г·И·费吉金发表《苏联科技进步的法律问题》。与此同时,在苏联的科学研究中,凡涉及到科学学对象及其结构的著作的作者们,都在研究中提出了科技管理的法律问题。70年代至80年代,苏联科技法学的研究出现高潮,这在研究成果上有明显的反映,不仅数量猛增,而且涉及面广泛,关于国家领导机构、科研组织、科技管理、科技人员的权利与义务、科研劳动、科技成果、国际合作及一般性理论问题诸方面都作了研究。

我们不妨具体看一下这段时间苏联科技法学的选题:在国家领导机构方面,有Б·А·拉苏多夫斯基的《苏联科学的国家组织(法律问题)》、《苏联对科学事业领导的组织与法律问题》;在科研组织与科研管理方面,有С·И·阿依瓦江等人著的《科研管理中的法律问题》、《法和科学组织的管理》以及З·А·波多布里哥拉著的《科技进步的法律调整》;在科技工作者的权利与义务方面,有Б·Д·列宾等人著的《科学工作人员(权利与义务)》;在科研劳动方面,有В·Г·索依菲尔著的《有关科学工作者劳动的法律问题》,Л·Ф·彼得连科的《科学工作者的劳动立

法》；在科技成果方面，有M·Π·林格的《创造与应用新技术的经济核算系统：法律问题》，E·H·叶菲莫夫的《科学发现及其法律保护》，A·M·加里比杨的《科学著作的作者权》以及A·Г·奥尔洛夫的《科学工作者的劳动报酬》；在国际合作方面，有B·С·维列谢金的《宇宙中的国际合作》，A·И·约依雷计的《国际经济及科技合作的法律问题》、《苏联与资本主义各国科技与工业经济合作的法律形式》，A·Φ·维索茨基著《在世界海洋中自由进行科学研究法律问题》；对科技法一般问题研究中，有B·A·多佐尔采夫的《立法和科技进步》、《法与科技进步》，З·А·波多布里哥拉的《科技进步的法律调整》，H·A·泽宁的《民法中的科学技术》等。

根据以上叙述，不难看到科技法学研究在苏联发展很快，以科技法为研究对象的理论队伍开始形成，对科技法多层次、多视角的研究正在汇合起来，逐渐勾勒出一门独立的学科——科技法学的初步轮廓。

同苏联颇为相似的是，在进展速度上，我国科技法学研究趋势迅猛。虽然直到80年代初，我国科技界和法律界才开始关注科技法的研究，但短短7年，成果显著。这7年，可以划分为两段，1980~1985是第一段，1985年以来为第二段。第一段是一般宣传与介绍时期，主要是科学学研究人员与法学研究人员对科技与法规关系的论述，对科技法制建设重要性的论述，以及对国外，主要是苏联科技法学研究成果的介绍。

这期间发表成果，例如骆茹敏的《科学学应探讨科技管理的法律》(1980)；于德胜的《科学法初论》(1981)；董振华的《论法律与科学技术》(1983)；郑维汉的《加强科学法的研究，促进科学事业的发展》(1984)；倪正茂的《法制建设与新技术革命》(1984)；孙皓暉的《科学与法制》(1984)；林炎炎的《新技术革命

对部门法的影响》(1984); 钱学森等的《社会主义法制和法治与现代科学技术》(1984)等等。

1985年,国家科委等单位在北京联合召开《全国科技立法工作座谈会》,会议讨论了科技立法的地位、作用和意义,研究了科技立法规划,交流了科技立法经验,并讨论了如何加强科学技术法学研究工作的课题。国家科委决定于1985至1986年度首先设立16个科技立法软科学课题进行研究,(详细内容见表1.1)从这些课题,反映出这次会议既“揭开了我国科技史和法制建设史上新的一页”,又是我国科技法学的进军号。1985年以来,我国科技法学的理论研究加快步伐,明显地向三个方面发展:一是科技基本法的立法研究;二是整体探讨科技法问题,包括科技法的体系结构、科技法治工程、科技法制建设、科技立法的方法、原则,科技法学的研究对象,以及国外科技立法的比较研究;三是具体研究科技活动某一侧面的法制管理问题,如技术市场的法律保障,研究机构法制管理,科技咨询业的立法,人才立法,企业技术进步的法律保障,科技人员的权利等等。科技基本法的部分研究目前已基本完成,成果将以论文集的方式正式出版。

整体探讨方面发表的成果,有:段瑞春《论科学技术法制建设》(1986);潘宇鹏等《试论我国科技法的体系》和《科技立法的范围与原则》(1986);倪正茂《论科学技术现代化的宪法地位和法制建设的协调发展》(1986);于德胜《科学与法》(1986)等;在具体法规的探讨方面发表的成果有,王家福《论科技合同》;王亦军《试论促进企业技术改造的法律对策》;程干远《关于人才立法的指导原则》;章德安等人《“研究所法”立法中的几个问题》;赵连玉等人《我国科技咨询业的立法探讨》与《论科技人员业余劳动的权利》;孟玉等人《对科研生产联合组织形式的法律分类、层

**表 1.1 国家科委 1985 至 1986 年度科技  
立法软科学研究课题**

序号	名 称	承 担 单 位	课题组长	人 员
1	新技术革命立法探讨	上海社科院法学所 上海科技情报所	倪正茂 马奎蒙	9
2	科技工作者的权利与义务	中国人民大学苏联东欧问题 研究所, 法律系民法教研室	王益英	8
3	技术进出口许可证制度	哈尔滨工业大学社会科学部	彭瑞玲 阎廷枢	11
4	技术开发合同研究	西安交通大学技术经济法律中心	潘宇鹏	5
5	技术转让合同研究	中国政法大学经济法系	徐 杰	15
6	技术服务合同研究	上海社会科学院法学研 究所民法研究室	李铸国	5
7	科技人员工资、职称和继 续教育问题的立法研究	国家科委人才研究所	阮莲三 马抗美	7
8	经济法制系统工程	国务院经济法规研究中心	王正明 俞梅荪	7
9	科学技术社团立法	中国科协政研室	尹恭成	6
10	科技立法的国际比较	中国社会科学院法学研究所	王家福	12
11	全国自然科学期刊管理 办法研究	中国科技情报所组织协调处	朱孟杰 林锦如	4
12	科技情报管理立法研究	中国科技情报所综合处	陈久庚	8
13	国内外科技立法情报研究	上海社会科学院法学研究所	倪正茂	6



(续表)

序号	名 称	承 担 单 位	课题组长	人员
14	信息技术立法问题	中国政法大学	陈 仲 金光正	8
15	技术论研究	中国科技大学人文学部 理论研究室	罗 匡	6
16	科学技术研究所立法研究	中国科学院科技政策与 管理科学研究所	于德胜	4

次结构及功能的探讨》(1986);林志敏《试论专有技术的法律保护》(1986)等等。

科技法学在我国的崛起不仅表现在理论成果上,而且表现在理论教学方面,科技法学作为一门学科在大专院校的讲授已被提到议事日程,我国的一些政法院校和理工科院校正在积极筹备和已在开设“科技法学”的教学。无疑,这项工作对我国科技法学的发展意义深远。

## 第二节 人类科技立法的实践

科技法学同其他的法学学科一样,源于人类社会的立法实践。恩格斯曾指出:“随着立法发展为复杂和广泛的整体,出现了新的社会分工的必要性,一个职业法学者阶层形成起来了,同时也就产生了法学。”因此,要理解科技法学作为一门新学科在当前所以引起人们关注,就要到人类社会科技立法的实践中去探寻科技法学的成因。

纵观人类社会科技立法的实践,大致可以划分出下述四大