

技术合同法 及其实施

潘宇鹏 编 著
宋雅莪



陕西科学技术出版社

技术合同法及其实施

潘宇鹏 宋雅莉 编著

陕西科学技术出版社出版

西安冶金建筑学院印刷厂印刷

787×1092 1/32 14.5 印张 320千字

1990年12月第1版 1990年12月第1次印刷

印数: 1—3000册

ISBN7-5369-0846-6/D·12

定价: 5.95元

内 容 简 介

本书从理论和实践两个角度详细阐述了技术合同法、技术合同法实施条例及相关法律的规定。本书不仅对技术开发合同、技术转让合同、技术咨询合同、技术服务合同和涉外技术合同的主要条款、当事人的权利义务、违约责任、纠纷的解决办法等有关法律规定作了介绍，还对与技术合同有密切关系的税收等有关财经法规的规定作了介绍。本书分析了与技术合同有关的知识产权问题，对各类技术合同的法律特征作了对比分析，并提供了各类技术合同的参考格式。本书既可供法律工作人员参考，也可供科技人员和企业管理工作人员参考；既可供大专院校和自学法律知识的人作参考，也可供管理技术合同和签订技术合同的有关人员作参考。

目 录

第一章 合同与合同法概述	1
一、合同及合同制的发展	1
二、合同与合同法	8
1. 合同是债权债务关系	8
2. 合同是商品经济最适宜的法律外壳	9
3. 合同法的调整范围及其在法律体系中的地位	11
4. 合同法是调节经济流通关系的法律制度	12
5. 合同法与侵权行为法的异同	14
三、约要与承诺	15
四、合同的要素	17
1. 合同的主体	18
2. 合同的客体	21
3. 合同的内容	23
五、签订合同是一种民事法律行为	23
1. 民事法律行为的含义	23
2. 民事法律行为的必要条件	25
3. 无效的民事法律行为	26
4. 可撤销的民事法律行为	27
5. 无效的和可以撤销的民事法律行为的后果	29
六、合同的类型及形式	30
1. 合同的类型	30

2. 合同的形式	31
七、签订合同必须遵守的基本原则	37
1. 保护公民、法人合法权益的原则	37
2. 当事人在民事活动中地位平等的原则	37
3. 自愿原则	38
4. 等价有偿原则	38
5. 诚实信用和公平原则	38
6. 遵守法律和政策的原则	39
7. 不得损害社会利益和国家经济计划的原则	39
8. 全部履行的原则	39
八、违反合同应负的民事责任	40
1. 违反合同应负民事责任的含义	40
2. 发生合同责任的条件	42
3. 违反合同责任的形式	44
4. 免负责任的条件	46
九、合同的结束	47
第二章 技术合同法总论	50
一、为什么要制订技术合同法	50
1. 技术合同的产生是世界科技、经济发展的必然结果	50
2. 技术合同法的颁布是我国科技体制改革的突破	52
3. 我国技术合同制实践的需要	53
4. 从法律建设上说也需要制定技术合同法	56
二、我国技术合同法的特点	59
I	

1. 技术合同法的制订过程及其在我国法制体系中的地位·····	59
2. 从与外国技术合同法规相比较看我国技术合同法的特色·····	61
3. 从与我国其他合同法规相比较看技术合同法的特色·····	64
三、技术合同法总则·····	66
1. 技术合同与经济合同的区别·····	66
2. 什么人可以签订技术合同·····	68
3. 技术合同的客体·····	72
4. 技术合同的形式和类型·····	73
5. 订立技术合同应当遵循的原则·····	74
6. 技术合同中技术权益的归属·····	77
7. 技术合同的管理·····	86
第三章 技术合同和知识产权·····	89
一、知识产权及其法律特征·····	89
1. 什么是知识产权·····	89
2. 知识产权的法律特征·····	90
二、知识产权的法律保护·····	93
1. 知识产权的由来与本质·····	93
2. 我国现有的知识产权法规·····	94
3. 知识产权的国际保护·····	95
三、技术合同中的知识产权问题·····	98
1. 技术开发合同中的专利和非专利技术的权益问题·····	99

2. 技术转让合同中的专利和非专利技术的 有关利益问题·····	102
3. 技术合同和商标权、版权·····	105
第四章 技术合同的订立、履行、变更和解除·····	107
一、技术合同是要式合同·····	107
二、技术合同的订立·····	109
1. 技术合同的订立是一个过程·····	109
2. 技术合同的成立·····	111
3. 委托代理人订立技术合同应具备的条件·····	113
4. 技术合同的担保问题·····	114
5. 为订立技术合同提供服务的中介机构·····	116
6. 技术合同的主要条款·····	119
三、技术合同的履行·····	130
1. 技术合同履行原则·····	130
2. 技术合同当事人的违约责任·····	132
四、无效的技术合同·····	137
五、技术合同的变更和解除·····	139
1. 技术合同的变更、撤销·····	139
2. 技术合同的解除·····	140
3. 因技术合同的变更、解除而引起的赔偿 问题·····	141
第五章 技术开发合同·····	142
一、技术开发合同概述·····	143
1. 什么是技术开发·····	143

2. 什么是技术开发合同.....	144
3. 技术开发合同的类型及主要条款.....	147
二、技术开发合同当事人的权利义务.....	149
1. 技术开发合同当事人的主要权利义务.....	149
2. 技术开发合同中取得成果的共有共享 问题.....	152
3. 职务技术成果与非职务技术成果要区别开...	155
4. 技术开发合同转包、分包中的权利义务.....	156
三、技术开发合同中的技术指标与验收.....	157
1. 技术开发合同中的技术指标.....	157
2. 技术开发成果的验收.....	164
四、技术开发合同中当事人的违约责任.....	166
1. 委托开发合同当事人的违约责任.....	167
2. 合作开发合同当事人的违约责任.....	169
3. 技术开发合同的风险责任.....	170
第六章 技术转让合同.....	171
一、技术转让和技术转让合同.....	171
1. 什么是技术转让.....	171
2. 什么是技术转让合同.....	175
二、技术转让合同当事人的权利义务.....	180
1. 专利权转让合同当事人的主要权利义务.....	183
2. 专利申请权转让合同当事人的主要权利 义务.....	184
3. 专利实施许可合同当事人的主要权利义务	184

4. 非专利技术转让合同当事人的主要权利 义务·····	188
三、技术转让合同当事人的违约责任·····	189
1. 转让方的违约行为和违约责任·····	189
2. 受让方的违约行为和违约责任·····	192
四、技术转让合同关于后续改进的技术成果的 分享办法·····	193
第七章 技术咨询和技术服务合同 ·····	195
一、服务合同·····	195
1. 提供服务的合同·····	195
2. 技术服务合同的种类·····	196
二、技术咨询合同·····	197
1. 技术咨询·····	197
2. 什么是技术咨询合同·····	201
3. 技术咨询合同当事人的主要权利义务·····	203
4. 技术咨询合同当事人的主要违约责任·····	204
5. 订立技术咨询合同应该注意的问题·····	206
三、技术服务合同·····	207
1. 什么是技术服务合同·····	207
2. 技术服务合同与有关经济合同的区别·····	212
3. 技术服务合同与技术咨询合同的异同·····	215
4. 技术服务合同当事人的主要权利义务·····	218
5. 技术服务合同当事人的主要违约责任·····	225
6. 订立技术服务合同应注意的问题·····	227
四、技术咨询和技术服务的报酬及成果归属·····	228

1. 技术咨询和技术服务的报酬·····	228
2. 技术咨询和技术服务的成果归属·····	229
第八章 涉外技术合同·····	231
一、什么是涉外技术合同·····	233
二、技术引进合同·····	235
1. 什么是技术引进合同·····	235
2. 技术引进合同的订立、履行、变更和解除··	238
3. 技术引进合同双方当事人的主要权利义务··	241
4. 技术引进合同的类型及法律特征·····	242
三、技术出口合同·····	263
第九章 各类技术合同的法律特征和参考格式·····	266
一、各类技术合同的法律特征·····	266
1. 技术开发合同与其他技术合同的区别·····	266
2. 技术转让合同与技术咨询、技术服务合 同的异同·····	267
3. 技术咨询合同与技术服务合同的异同·····	269
4. 涉外技术合同与一般技术合同的区别·····	272
5. 技术合同与非技术合同的区别·····	275
二、各类技术合同的参考格式·····	279
1. 各类技术合同的共同条款·····	279
2. 委托技术开发合同参考格式·····	280
3. 技术合作开发合同参考格式·····	392
4. 专利、专有技术许可合同参考格式·····	300
5. 技术咨询合同参考格式·····	316

6. 技术辅助服务合同参考格式.....	317
7. 技术培训服务合同参考格式.....	331
8. 技术中介服务合同参考格式.....	333
9. 涉外技术转让合同(许可证协议)参考 格式.....	335
10. 补偿贸易合同参考格式.....	350
11. 补偿贸易购销合同参考格式.....	353
12. 引进技术设备建议书参考格式.....	356
13. 中外合作加工装配合同参考格式.....	357
14. 可行性研究报告参考格式.....	360

第十章 与技术合同有关的税收、财经法规..... 364

一、财政拨款.....	364
二、信贷.....	366
三、税法.....	368
1. 税法概述.....	369
2. 产品税与增值税.....	372
3. 营业税.....	375
4. 所得税.....	380
5. 奖金税.....	393
6. 印花税.....	398
7. 欠税、偷税、漏税的处理.....	398
四、奖励.....	399
1. 发明创造者的人身权.....	400
2. 发明创造成果的财产权.....	401

第十一章 技术合同的管理和纠纷的解决途径	405
一、登记.....	407
二、协商与调解.....	409
1. 法庭调解.....	410
2. 诉讼外调解.....	411
3. 技术合同纠纷的具体调解途径.....	413
三、仲裁.....	414
1. 仲裁的概念.....	414
2. 仲裁的法律效力和特征.....	417
3. 我国关于仲裁的法律规定.....	419
4. 仲裁机构、案件管辖与仲裁的任务、作用...	420
5. 仲裁的原则和程序.....	423
四、审判.....	430
1. 诉讼与审判.....	430
2. 审判机构与管辖权.....	431
3. 审判的原则.....	435
4. 审判的程序.....	438
5. 技术合同在什么情况下适用诉讼来解决 纠纷.....	443
附录	445
有关法规目录及参考书目.....	445

第一章 合同与合同法概述

一、合同及合同制的发展

合同 (Contract) 又称契约。广义的合同泛指发生一定权利、义务的协议,如师徒合同等。狭义的合同是专指双方或多方当事人关于建立、变更、消灭民事法律关系的协议。法律上讲的合同就是这种狭义的合同。

关于合同的定义,虽然各国的法律规定和法学家的论述并不完全一致。但大体上都公认合同是法律行为,是协议。例如《法国民法典》(1972年)第三编第一章第1101条规定:“契约,为一人或数人承担给付某物,作或不作某事的义务”。《简明不列颠百科全书》(Concise Encyclopaedia Britannica)对契约所下的定义是:“契约的最简单定义,就是指依法须履行的一种许诺。这种许诺可以是作某些事,也可以是不作某些事。”英美学者认为,合同是由法律强制履行的一个或一系列的许诺,违背这种许诺,法律将要求作补偿;履行这种许诺,将被法律确认为是一种义务。《苏联和各加盟共和国民事立法纲要》(1962年)和《苏联民法典》(1964年)认为,民事合同是两个或两个以上的人(公民组织)按规定的程序、以适当的形式表明确立、变更或终止他们的民事权利义务的相互的意思表示。

《中华人民共和国民法通则》(1989年)第85条规

定：“合同是当事人之间设立、变更、终止民事关系的协议。依法成立的合同，受法律保护。”所以，按我国法律的规定，协商、签订合同是当事人的法律行为，签订成立的合同本身是这些法律行为的结果，是双方的协议。

在这里，有三个问题要讲清楚：

第一，所谓双方的法律行为，就是指双方当事人的意思表示一致。订立合同的关键步骤是双方就合同内容（如标的价款、期限以及双方约定必须遵守的其他条款）经过协商（要约和承诺）取得一致的意见。

第二，合同具有依照其中的意思表示发生法律后果的效力。签订合同的法律后果是“设立、变更、终止民事关系。”这就是说，由于订立了合同，合同的双方当事人就各自承受相应的权利和承担相应的义务，互为债权人、债务人。一般说，合同不能引起所有的民事关系，而是引起财产关系，并且只限于财产的流转关系，即债的关系。

第三，合同是协议，但协议不都是合同。例如交朋友、谈恋爱以至国际交往中经常有双方达成意见一致的协议，但这种协议并不是合同。

为了了解什么是合同，我们还可简略回顾一下中外合同制的发展情况。

合同制在中国已有悠久的历史。

契是指古代人在龟甲、兽骨上灼刻文字和灼刻用的工具也可以作文卷讲，古代把合同、总帐、案卷、具结，都称作契，《左传·襄十年》：“使王叔氏与伯舆合要，王叔氏不能与其契。”古人认为契约也，合也。约为文字以约信也，如契据、文契。合如今之合同，契有左右各执其一以取信

也。

我国最早记录合同制的是《礼记》。《周礼·秋官、司寇·朝士》记载：“凡有责者，有判书以治，则听。”“责”就是古代的“债”字。郑玄注：“判，半分而合者。”贾公彦疏：“云判，半分而合者”，谓“质剂傅别分支合同，两家各得其一者也。”《周礼·天官冢宰·小宰》记载：“以官府之八成经邦治……四曰听称责以傅别……六曰听取予以书契，七曰听买卖以质剂。”“取予”就是借贷。注：“书契，谓出予受人之凡要。凡簿书之最目，狱讼之要辞，皆曰契。”质剂也是一种债券，大的称质，小的称剂。郑司农注：

“傅别，谓券书也。听讼责者，以券书决之。傅，傅著约束于文书。别，别为两，两家各得一也。”《周礼·地官司徒·司市》有“以质剂结信而止讼”的记载。可见我国古代就有判书、质剂、傅别、书契等合同的书面形式。质剂、傅别和书契的相互区别在于：质剂为手书一札，前后文相同而从中分开，使合同当事人双方各执其半札。傅别则在契券中央写一“中”字，从“中”字中间分开，使合同双方各执其半。书契则书两札，使合同双方各执其一札。当债权人要求债务人履行债务，或因纠纷而进行诉讼时，须将其所执一札或半札与债务人所执核对，进行验契。经验契无误，债务即可肯定，故这些契券便成为官府判断是非、确定债务责任的主要根据。如宋司马光在其《涑水·纪闻九》中写道：“武帝节度使王德用自陈所置马得于马商陈贵，契约具在。”我国在唐、宋、元、明、清各代都用法律对合同作了一些专门规定。

旧中国比较完整的民事法典是1929年国民党政府颁布

的民法（1982年修改，今施行于我国台湾省），关于合同的规定在民法第二编“债”中，其中第一章通则的第一节债之发生的第一款契约（第153—171条）对合同作了总的规定。在第二章各种之债列举了24种。关于公司、票据、海商、保险等合同问题则分别规定于各个特别的商法中。

新中国成立以后，合同制仍是调整企事业单位、公民相互间经济运转的重要法律手段。中央人民政府政务院财政经济委员会于1950年9月27日颁布了《机关、国营企业、合作社签订合同契约暂行办法》，贸易部于1950年颁布了《关于认真订立与严格执行合同的决定》以及有关各种具体合同的规范，确立了新中国的合同制度。随着经济建设的发展，1981年又颁布了《中华人民共和国合同法》，对合同原则，各类合同的订立和履行，合同的变更和解除，违反经济合同的责任，合同纠纷的调解和仲裁以及国家对经济合同的管理等问题作出了规定。接着国家又颁布了《经济合同仲裁条例》、《财产保险合同条例》、《建筑工程勘察设计合同条例》、《建筑安装工程承包合同条例》、《工矿产品购销合同条例》、《农副产品购销合同条例》、《加工承揽合同条例》、《借款合同条例》、《仓储保管合同实施细则》、《水路货物运输实施细则》、《航空货物运输合同实施细则》、《公路货物运输合同实施细则》等十几个配套法规。自1984年技术市场开发后，又大量涌现出各种技术合同，1987年6月颁布了《中华人民共和国技术合同法》，于1987年11月1日起施行，1989年3月15日颁布了《技术合同法实施条例》。从此，我国在社会主义商品经济

发展中，从货物买卖、金钱借贷、劳务偿付到技术商品的流
转过程都有了相应的合同法规来调整和管理。

西方的合同制发展得比我国更充分，这是因为我国古代
法律以刑法为主，西方古罗马的法律主要是保护私人利益
(财产关系、人身关系)的，如“市民法”和“万民法”，
强调的是物权、债权和继承权。在近代，西方资本主义国家
的商品经济的发展成熟程度也远超过我国，所以西方各国的
合同制发展比我国充分、丰富。

古罗马法是适应简单商品生产的客观要求，用合同的法
律形式把商品交换关系固定下来，使合同双方形成一定的债
权、债务关系，用债的法律制度保障义务的履行，故把合同
称为产生债的一种重要的法律根据。在罗马法的形成和发展
过程中，适应社会商品生产和交换的需要，创立了各种合同，
如买卖、租赁、合伙、借贷、寄托合同等。

罗马法初期对合同的形式极为重视，签订合同必须经过
规定的方式，才能发生法律效力。繁琐的形式影响了商品交
换的发展，后来随着罗马帝国国土的扩大和商品经济的发展，
合同理论进一步发展，这样，罗马法也逐步克服了缔约中的
形式主义，承认了要物合同和合意合同的合法性。以授受标
的物为合同成立要件的要物合同的出现，排除了由于合同形
式上的缺陷而被否定的危险；而合意合同（又称诺成合同）
的出现，则标志着罗马法从重视繁琐的形式中解脱出来，并
且成为现代合同自由观念的历史渊源。

合同这种社会现象是商品经济的产物，是商品流通和交
换的法律形式。正如马克思所说的那样：“先有交易，后来
才由交易发展为法制。”“这种经济交换和在交换中才产生