

程永顺 主编

技术合同诉讼 问答



105

北京科学技术出版社

技术合同诉讼问答

程永顺 主编

*

北京科学技术出版社出版

(北京西直门南顺城街12号)

新华书店北京发行 各地新华书店经售

通县马驹桥印刷厂印刷

*

787×1092毫米 32开本 8.375印张 188千字

1990年12月第一版 1990年12月第一次印刷

印数 1—5000册

ISBN7-5304-0827-5/D·5

定价: 3.50元

出版说明

近年来,随着我国专利法和技术合同法的颁布施行,科技立法的不断完善,技术市场日趋活跃。同时,也出现了科技方面的纠纷,并且逐年增多。解决这些纠纷的途径之一是诉讼,即通常所说的打官司。

谈起打官司,人们并不陌生。但是,谈起如何打专利、技术合同等“科技官司”,确实是一个新的问题。它与打一般民事、经济官司有许多不同之处。为此,我们编写了这本《技术合同诉讼问答》。本书主要以技术合同法、专利法和民事诉讼法等有关法律、法规和政策为依据,结合审判实践经验,以一问一答的形式,对一些与解决技术合同纠纷、专利纠纷和参加诉讼有关的常见问题作了解答。回答问题力求简明新颖、准确实用。对广大科技人员、律师、科研机构、大专院校、企业事业单位和专利事务所的有关人员具有参考价值,对人民法院审理技术合同纠纷和专利纠纷案件也会有所帮助。

本书在编写过程中,得到了有关单位的大力支持。最高人民法院经济庭审判员、法学副教授孙泊生同志作为主审,对全书内容进行了认真审改,在此一并表示衷心地感谢!

由于编写者水平有限,书中一定有不妥之处,恳请读者批评指正。

编 者

主 编 程永顺

副主编 张鲁民 张永平

主 审 孙泊生

主要撰写人:

程永顺 张鲁民 孙秀卿 肖 龙

范步东 王群生 赵 彬 金凤菊

张思源 李 源 张永平

目 录

技术合同部分

1. 什么是技术市场? (1)
2. 技术合同与经济合同有什么区别? (1)
3. 技术合同法的适用范围是什么? (3)
4. 哪些人可以作为技术合同的主体? (3)
5. 技术合同的标的是什么? 它有什么特点? (5)
6. 技术合同标的交付地点约定不明确的, 如何处理? ... (6)
7. 技术合同对技术成果的验收标准约定不明确的如何处理? (7)
8. 当事人对技术合同标的评价发生争议是否必须重新进行鉴定? (7)
9. 当事人对技术合同标的发生争议鉴定的依据是什么? (9)
10. 对技术合同的标的进行鉴定应当注意哪些问题? ... (10)
11. 订立技术合同是否受经营范围和经营方式的限制? (11)
12. 什么是职务技术成果? (12)
13. 什么是非职务技术成果? (13)
14. 技术合同的管理机关有哪些? (14)
15. 国家科委和地方各级科委对技术合同的管理职责是什么? (15)
16. 各级工商行政管理机关对技术合同的管理职责是什么? (16)
17. 哪些技术合同需要有关机关的批准才能生效? (17)
18. 如何确定口头技术合同的效力? (17)
19. 如何理解技术合同自当事人签名、盖章后成立? ... (18)

20. 什么是民办科研机构?..... (19)
21. 什么是中介机构, 中介机构应当具备什么条件?... (20)
22. 个人是否可以作为技术合同的中介方?..... (21)
23. 技术合同中约定价款经中介方转付的, 中介方的行为是否构成私借帐号?..... (22)
24. 中介方在什么情况下承担法律责任?..... (23)
25. 确认技术合同无效的机关是哪些?..... (24)
26. 常见的技术合同违约行为有哪些?..... (25)
27. 技术合同法对违约金和赔偿金是怎样规定的?..... (26)
28. 技术合同中的侵权责任与违约责任、风险责任有什么区别?..... (27)
29. 什么是无效技术合同?..... (28)
30. 技术合同被确认无效后应当如何处理, 是否适用“返还原则”?..... (29)
31. 工商行政管理机关确认技术合同无效后, 当事人不服是否可以向人民法院起诉?..... (30)
32. 技术转让合同中转让的技术不成熟或有重大缺陷合同是否有效?..... (31)
33. 当事人无履约能力签订的技术合同是否有效?..... (32)
34. 利用欺诈手段订立的技术合同与技术合同的违约有什么区别?..... (33)
35. 转让未经鉴定的技术合同是否有效?..... (34)
36. 未经登记的技术合同是否有效?..... (35)
37. 未经公证、鉴证的技术合同是否有效?..... (36)
38. 中介方接受转让方的委托, 以自己的名义与第三方订立的转让合同是否有效?..... (36)
39. 在什么情况下技术合同可以撤销?..... (37)
40. 在什么情况下技术合同可以解除?..... (39)
41. 什么是技术开发合同?..... (40)
42. 什么是委托开发合同?..... (41)

43.	什么是合作开发合同?	(42)
44.	如何理解技术开发合同的风险责任?	(43)
45.	技术开发合同与加工承揽合同有什么区别?	(44)
46.	什么是技术转让合同?	(45)
47.	什么叫技术权益?	(46)
48.	技术秘密与专利有什么区别?	(46)
49.	什么叫专利权转让?	(47)
50.	什么是专利权转让合同?	(48)
51.	什么是专利权申请权转让合同?	(48)
52.	什么是专利实施许可合同?	(49)
53.	专利权被宣告无效的, 专利实施许可合同是否有效?	(50)
54.	什么叫普通实施许可?	(50)
55.	什么叫排他实施许可?	(51)
56.	什么叫独占实施许可?	(51)
57.	什么叫非专利技术?	(52)
58.	什么是非专利技术转让合同?	(52)
59.	单位或个人是否只能转让自己直接研究开发的技术?	(53)
60.	借鉴他人的构思或参照技术文献作出的技术方案能否转让?	(54)
61.	在技术交易中, 提供技术的一方是否应当对另一方实施技术后的经济效益负责?	(54)
62.	什么是技术咨询合同?	(55)
63.	如何理解技术咨询报告的实施风险责任?	(56)
64.	什么是技术服务合同?	(57)
65.	技术咨询合同与技术服务合同有什么区别?	(58)
66.	技术服务合同与加工承揽合同有什么区别?	(59)
67.	四种技术合同各有什么特征?	(60)
68.	什么是技术中介合同?	(61)

- 69. 解决技术合同纠纷有哪些途径? (62)
- 70. 技术合同的仲裁与经济合同的仲裁有何区别? (63)
- 71. 技术合同的仲裁机构是哪些部门? (65)
- 72. 人民法院对技术合同纠纷案件的管辖是怎样规定的?
..... (65)
- 73. 如何确定技术合同的履行地和签订地? (66)
- 74. 如何确定技术合同纠纷的案由? (67)
- 75. 如何计算技术交易中的个人收入调节税? (67)
- 76. 国家对科研单位在税收上有哪些优惠政策? (68)

专 利 部 分

- 77. 什么是专利? (71)
- 78. 什么是专利法? (71)
- 79. 什么是专利权? 专利权有哪些特点? (72)
- 80. 什么是专利权人? 专利权人有哪些权利和义务? ... (73)
- 81. 发明人或者设计人是指哪些人? (74)
- 82. 怎样确定共同发明人? (75)
- 83. 哪些人可以作为专利权的主体? (76)
- 84. 什么是专利权的客体? (76)
- 85. 什么是发明? (77)
- 86. 什么是实用新型? 实用新型专利应具备哪些条件?
..... (78)
- 87. 什么是外观设计? 外观设计专利应具备哪些条件?
..... (78)
- 88. 哪些发明创造不能授予专利权? (79)
- 89. 什么是新颖性? (80)
- 90. 什么是公知技术? (81)
- 91. 我国专利法规定了哪些丧失新颖性例外的情况? ... (82)
- 92. 什么是创造性? (83)

93.	什么是所属技术领域的专业人员？	(83)
94.	什么是实用性？	(84)
95.	什么是职务发明创造？	(85)
96.	单位应如何对职务发明创造专利的发明人或者设计人给予奖励？	(86)
97.	什么是非职务发明创造？	(87)
98.	专利权的所有与持有有何不同？	(87)
99.	怎样申请专利？	(88)
100.	什么是先发明原则？	(89)
101.	什么是先申请原则？	(90)
102.	什么是申请日？申请日在专利申请中有何意义？	(91)
103.	什么是初步审查？初步审查的内容有哪些？	(92)
104.	什么是专利申请案文件？	(93)
105.	什么是公布？	(94)
106.	什么是优先权？	(94)
107.	什么是请求审查？	(95)
108.	什么是实质审查？	(96)
109.	什么叫异议？可以提出异议的法定理由有哪些？	(97)
110.	什么是复审？	(98)
111.	什么是专利费？专利费包括哪些种？	(99)
112.	专利的有效期各为多少年？	(100)
113.	什么是专利证书？	(100)
114.	什么是专利登记？	(101)
115.	什么是专利文献？	(102)
116.	什么是专利代理？专利代理有哪些特征？	(103)
117.	什么是专利代理机构？	(103)
118.	什么是专利代理人？	(104)
119.	什么是企业专利工作机构？其职责有哪些？	(105)
120.	什么是企业专利工作者？其任务和权利有哪些？	(106)
121.	什么是专利管理机关？	(107)

122.	专利管理机关的职能是什么?	(107)
123.	专利管理机关调处专利纠纷制作的处理决定书和调 解书应包括哪些内容?	(109)
124.	什么是先用权?	(110)
125.	什么是保密专利?	(111)
126.	什么叫专利实施?	(111)
127.	什么是计划许可?	(112)
128.	什么叫强制许可? 在什么情况下可以申请强制许 可?	(113)
129.	什么是从属专利? 其实施应注意什么问题?	(114)
130.	在什么情况下专利将会终止?	(115)
131.	怎样确定发明专利和实用新型专利的保护范围? ...	(116)
132.	怎样确定外观设计专利的保护范围?	(117)
133.	专利律师在解决专利纠纷中有哪些作用? ...	(118)
134.	人民法院受理哪些专利案件?	(119)
135.	专利纠纷案件由哪些法院管辖?	(120)
136.	什么是关于是否应当授予发明专利权的纠纷案 件?	(121)
137.	什么是关于宣告授予的发明专利权无效或者维持发 明专利权的纠纷案件?	(122)
138.	什么叫临时保护	(122)
139.	什么是关于临时保护期间的费用纠纷?	(123)
140.	什么叫侵犯专利权?	(124)
141.	什么叫假冒专利?	(124)
142.	我国专利法规定了哪些侵权例外的情况?	(125)
143.	仿制是否构成专利侵权?	(126)
144.	专利侵权纠纷案件由哪些法院管辖?	(127)
145.	怎样计算专利侵权的损失赔偿额?	(128)
146.	什么是专利申请权纠纷案件?	(129)
147.	什么是专利权属纠纷案件?	(130)

148.	专利权属纠纷与专利申请权纠纷有何区别?	(131)
149.	在审判实践中怎样看待“非职务发明证明信”的法律效力?	(132)
150.	当事人以某项专利权的主体不合格提出无效宣告请求, 专利复审委员会应怎样处理?	(133)
151.	专利管理机关尚未调处结束的纠纷, 人民法院应否受理?	(134)
152.	如何收取专利纠纷案件的诉讼费?	(135)
153.	假冒专利罪有哪些犯罪特征?	(136)
154.	泄露国家保密专利罪有哪些犯罪特征?	(138)
155.	什么是专利局工作人员及有关国家工作人员徇私舞弊的犯罪?	(139)

民事诉讼部分

156.	什么是民事诉讼?	(140)
157.	什么是民事诉讼法? 我国民事诉讼法的基本原则有哪些?	(141)
158.	什么是着重调解原则?	(142)
159.	什么是两审终审制原则?	(143)
160.	什么是公开审判原则?	(145)
161.	什么是回避原则?	(146)
162.	什么叫主管? 什么叫管辖?	(147)
163.	管辖有哪些种类?	(149)
164.	什么是指定管辖?	(151)
165.	当事人是否有权选择法院管辖?	(152)
166.	什么是合议制? 什么是独任制?	(153)
167.	审判委员会的任务是什么?	(154)
168.	什么是诉讼当事人?	(156)
169.	什么是诉讼权利能力?	(157)

170.	什么是诉讼行为能力？	(158)
171.	什么是法定代表人？	(159)
172.	当事人有哪些诉讼权利？	(160)
173.	当事人有哪些诉讼义务？	(161)
174.	什么是共同诉讼和共同诉讼人？	(162)
175.	什么是民事诉讼中的第三人？第三人要具备什么特征？	(154)
176.	什么是有独立请求权的第三人？	(165)
177.	什么是无独立请求权的第三人？	(166)
178.	无独立请求权的第三人与证人有何区别？	(167)
179.	什么是诉讼代理人？诉讼代理人应具备什么条件？	(169)
180.	怎样请律师？如何书写授权委托书？	(170)
181.	什么是诉？构成诉的要素是什么和诉的种类有哪几种？	(171)
182.	什么是反诉？反诉应具备什么条件？	(172)
183.	什么是证明对象？哪些事实可以作为证明对象？	(173)
184.	证据有哪几种？	(174)
185.	什么是原始证据和派生证据？	(176)
186.	什么是直接证据和间接证据？	(177)
187.	什么是举证责任？当事人承担举证责任的一般原则是什么？	(178)
188.	诉讼文书的送达方式有几种？	(178)
189.	对妨害民事诉讼的行为可以采取哪些强制措施？	(180)
190.	什么是诉讼费用的负担和诉讼费用负担的原则？	(181)
191.	什么是起诉？起诉应具备哪些条件？	(183)
192.	原告人怎样写起诉状？	(184)
193.	被告人怎样写答辩状？	(185)
194.	什么是诉讼保全？	(186)
195.	申请诉讼保全为什么要提供担保？	(187)

196.	什么是符合条件的当事人? 怎样更换不符合条件的当事人?	(187)
197.	什么是诉讼权利的承担?	(189)
198.	什么叫诉讼中止? 什么叫延期审理? 二者有何区别?	(190)
199.	技术合同纠纷和专利纠纷案件能否适用简易程序?	(192)
200.	当事人怎样进行辩论?	(193)
201.	调解书的法律效力如何?	(194)
202.	调解书送达前, 当事人翻悔的怎么办?	(195)
203.	民事判决有几种? 它有哪些特点?	(195)
204.	判决宣告后当事人拒收判决, 能否认为判决未生效?	(196)
205.	什么是民事裁定和判决, 二者有哪些区别?	(197)
206.	什么是上诉, 上诉有哪些条件?	(199)
207.	上诉条件能否撤回, 撤回后会产生什么法律效果?	(200)
208.	第二审人民法院对上诉案件的审结方式有几种? ...	(201)
209.	什么是执行? 什么是执行的依据?	(202)
210.	执行必须具备哪些条件?	(203)
211.	什么是执行对象?	(204)
212.	什么是委托执行? 什么是协助执行?	(205)
213.	怎样申请执行?	(206)
214.	执行有哪些措施?	(207)
215.	什么是执行终结和执行中止?	(208)
216.	什么是执行和解?	(209)
217.	什么是执行回转?	(210)
218.	人民调解委员会的调解和人民法院的调解有什么区别?	(211)
219.	技术合同仲裁与诉讼有何区别?	(212)

220. 技术合同仲裁与调解有何不同?	(213)
附: 中华人民共和国民事诉讼法 (试行)	(215)

技术合同部分

1. 什么是技术市场？

所谓市场，从狭义上讲，是商品交易的场所，从广义上说，是商品交换关系的总和。在我国有计划的社会主义商品经济的条件下，存在着两类不同的商品，一种是物质形态的商品，一种是知识形态的商品。技术是无形的知识产权，就是知识形态的商品，它与物质形态的商品一样也具有价值和使用价值，也可以通过市场，进行商品交换。技术市场就是为这种知识形态的商品提供交换的场所，它是社会主义商品市场的重要组成部分。技术市场的交易，顾名思义，就是技术交易，在技术市场上可以进行技术开发、技术转让、技术咨询、技术服务等项交易。

在技术市场所进行的各种交易都应按照技术合同法的要求采用书面形式，即签订技术合同。技术合同是技术成果商品化的基本法律形式，是科技成果走向物质生产领域的必经之路。为了推动科学技术的应用，国家制定了一系列扶植技术市场的政策和规定，并建立了技术合同登记制度。经技术合同登记机关认定并登记的技术合同，根据国家规定，在信贷、税收和奖励等方面给予优惠。

2. 技术合同与经济合同有什么区别？

技术合同是法人之间、法人和公民之间、公民之间就技术开发、技术转让、技术咨询和技术服务所订立的确立民事

权利与义务关系的合同。经济合同是法人之间为实现一定经济目的，明确相互权利义务关系的协议。二者在主体、客体和内容方面均有区别。

第一，主体的范围不同。

根据经济合同法的规定可以签定经济合同的是法人和个体工商户、农村承包经营户和农民。而技术合同法第二条规定技术合同的主体既可以是法人，也可以是公民。这和经济合同的主体相比较更具有广泛性。

第二，客体不同。经济合同的客体一般表现为物或者行为。例如购销合同的客体是双方购销的产品。技术合同的客体则表现为技术成果和利用技术为社会提供的服务。因为技术是无形的，故其转移需依附于一定的载体。这种载体可以是技术图纸和技术方案；可以是可行性论证和分析评价报告；也可以是利用技术为社会服务的行为等。总之，技术合同必须是就知识形态商品进行的交易。

第三，内容不同。

经济合同的内容是当事人在生产流通领域中围绕转移财产；完成工作和提供劳务等经济活动所达成的协议及由此协议确定的双方的权利和义务。一般说经济合同的主要内容应包括标的、数量、质量、价金或酬金、履行的期限、地点和方式、违约责任等。技术合同的内容和经济合同的内容不同，其权利和义务关系不是围绕财产权发生的财产分配关系，而是表现在知识产权和技术权益是由谁占有、由谁使用和由此产生的利益如何分配的问题。一般说技术合同的内容包括以下各项：（1）项目名称；（2）标的内容；（3）履行的计划，进度、期限、地点和方式；（4）技术情报和资料的保密；（5）风险责任的承担；（6）技术成果的归

属和分享；（7）验收标准和方法；（8）价款或报酬及其支付方法；（9）违约金或损失赔偿额的计算方法；（10）争议的解决方法；（11）名称和技术术语解释。此外，与履行合同有关的技术资料等也可以根据当事人的协议作为合同的组成部分。

3. 技术合同法的适用范围是什么？

技术合同法第二条规定：“本法适用于法人之间、法人和公民之间、公民之间就技术开发、技术转让、技术咨询和技术服务所订立的确立民事权利与义务关系的合同。但是，当事人一方是外国的企业，其他组织或者个人的合同除外。”这一规定明确了技术合同法的适用范围，也就是技术合同法的调整范围。对此，可以从以下几个方面理解：

（1）技术合同法调整的是法人之间，法人和公民之间、公民之间的技术合同关系。其主体包括法人与公民。这说明技术合同法对于合同主体的规定具有广泛性。

（2）技术合同法只调整我国法人之间、法人和公民之间、公民之间订立的技术合同，包括在中国登记的中外合资、中外合作和外资企业与我国其他法人或公民之间签订的技术合同。一方为外国法人，其他组织或个人与我国法人，公民之间签订的技术合同除外。

（3）技术合同关系必须是当事人之间就技术开发、技术转让、技术咨询和技术服务所确立的权利义务关系。其他合同关系不能适用技术合同法。

4. 哪些人可以作为技术合同的主体？

我们通常所指的主体就是民事法律关系的主体。民事法