

新编合同案例评析丛书

北京市众天中瑞律师事务所组织编写

技术合同案例评析

JISHU HETONG ANLI PINGXI

许红峰 主编



知识产权出版社

技术合同案例评析

许红峰 主编

知识产权出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

技术合同案例评析/许红峰等编. —北京: 知识产权出版社, 2003.1

(新编合同案例评析丛书)

ISBN 7-80011-751-0

I. 技… II. 许… III. 技术合同法-案例-分析-中国 IV.D923.65

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2002) 第 106847 号

本书的所有版权受到保护, 未经出版者书面许可。任何人不得以任何方式和方法复制抄袭本书的任何部分, 违者皆须承担全部民事责任及刑事责任。

新编合同案例评析丛书

技术合同案例评析

许红峰 主编

责任编辑: 王润贵 汤腊冬 责任校对: 韩秀天

文字编辑: 王 颖 责任出版: 杨宝林

装帧设计: 段维东

知识产权出版社出版、发行

(北京海淀区蓟门桥西土城路 6 号 邮编 100088)

http: //www.cnipr.com

(010) 62026893 (010) 82086765 转 8252

保定印刷厂印刷

新华书店经销

2003 年 4 月第一版 2003 年 4 月第一次印刷

850mm×1168mm 1/32 印张: 9.375 字数: 231 千字

印 数: 1~5 000 册

ISBN 7-80011-751-0/D·108

定 价: 16.00 元

如有印装质量问题, 本社负责调换。

主 编：许红峰

副主编：王天鸿 孙邦清

撰写人（以姓氏笔画为序）：

王天鸿 王笑冰 孙邦清 孙帮刚

许红峰 林洁华 赵 慧 张巧雯

隋华山 薛风燕

内 容 提 要

本书根据《合同法》关于技术合同的一般规定以及有关法律、法规和司法解释的规定，对技术开发合同、技术转让合同、技术咨询合同和技术服务合同的签订、履行、违约责任的认定等法律问题，以案例的形式分别作了阐释。全书共分10章，列举了64个具有代表性的案例。每一案例均包括【案情摘要】、【处理结果】、【法理、法律分析】三个部分，内容全面，论述清楚，既有理论深度又具有较强的实用性和可操作性。

随着我国社会主义市场经济的迅速发展，技术合同被广泛适用于各个经济领域，具有广泛的实践性。本书作者力求以法理、法律及司法实践的不同层面，以具体案例为依据剖析《合同法》中有关技术合同的规定，使技术合同能正确指导人们的经济活动。不仅如此，本书作者还以司法实践为出发点对我国当前的立法也有思考，对个别案例中法院适用法律的结果有不同的看法。本书对从事经济活动的当事人具有很强的指导作用。

本书适合于各类技术合同当事人、律师、审判员、仲裁人员、公证人员等法律工作者和技术合同管理工作、法律院校师生参考使用。

出版说明

《中华人民共和国合同法》（以下简称合同法）于1999年3月15日通过、并于同年10月1日起实施以来，至今已近3年。在新合同法的实施过程中，一方面，我国的合同法律关系在实践中得到了极大的丰富，另一方面，也产生了形形色色的合同纠纷。为指导各类合同当事人建立规范的关系，避免和减少合同纠纷，便于律师、审判人员、仲裁人员、公证人员等法律工作者和各类合同管理工作正确适用合同法，帮助法律院校民商法专业的师生和有关科研人员及时了解我国合同法律实践的现状，我们决定编写出版一套《新编合同案例评析丛书》（以下简称《丛书》）。

《丛书》暂包括以下17分册：

1. 《买卖合同案例评析》。主要内容：根据合同法关于买卖合同的一般规定及有关行政法规、规章和司法解释的规定，以案例评析的形式阐释买卖合同各阶段操作程序（方法）；签订和履行各种买卖合同应注意的问题；买卖合同的违约责任；买卖合同解释；特种买卖合同；国际货物买卖合同。每一个案例均包括【案情摘要】、【处理结果】、【法理、法律评析】等三部分。

2. 《供用电合同案例评析》。主要内容：根据合同法关于供用电合同的一般规定及电力法、有关行政法规、规章和司法解释的规定，以案例评析的形式阐释供用电合同各阶段操作程序（方法）；签订和履行各种供用电合同应注意的问题；供用电合同纠纷及其处理。每一个案例均包括【案情摘要】、【双方当事人主张及其理由】、【审判结果】、【纠纷成因分析及避免纠纷的方法】、【处理结果与方式评析】等五部分（少数案例除外）。

3. 《借款合同案例评析》。主要内容：根据合同法关于借款合

同的一般规定及商业银行法、有关行政法规、规章和司法解释的规定，以案例评析的形式阐释借款合同各阶段操作程序（方法）；签订和履行各种借款合同应注意的问题；借款合同的担保；借款合同纠纷及其处理。每一个案例均包括【案情摘要】、【处理结果】、【法理、法律评析】等三部分。

4. 《租赁合同案例评析》。主要内容：根据合同法关于租赁合同、融资租赁合同的一般规定及有关行政法规、规章和司法解释的规定，以案例评析的形式阐释租赁合同各阶段操作程序（方法）；签订和履行各种租赁合同应注意的问题；租赁合同的担保；租赁合同纠纷及其处理。每一个案例均包括【案情摘要】、【处理结果】、【法理、法律评析】等三部分。

5. 《承揽合同案例评析》。主要内容：根据合同法关于承揽合同的一般规定及有关行政法规、规章和司法解释的规定，以案例评析的形式阐释承揽合同的概念、种类、主要内容，承揽人的权利和义务，定作人的权利和义务，承揽合同的瑕疵担保、风险负担和违约责任。每一个案例均包括【案情摘要】、【处理结果】、【法理、法律评析】等三部分。

6. 《建设工程合同案例评析》。主要内容：根据合同法关于建设工程合同的一般规定及建筑法和有关行政法规、规章和司法解释的规定，按照工程建设的程序，以案例评析的形式，较全面地阐释了我国建设工程合同法律实践的现状、存在的问题及其解决方法，具有较强的实用性。每一个案例均包括【案情摘要】、【处理结果】、【法理、法律评析】等三部分。

7. 《房地产合同案例评析》。主要内容：根据合同法、房地产法关于房地产合同的一般规定及有关行政法规、规章和司法解释的规定，以案例评析的形式阐述房地产合同各阶段操作程序（方法）；签订和履行各种房地产合同应注意的问题；房地产合同的担保；房地产合同纠纷及其处理。每一个案例均包括【案情摘要】、【处理结果】、【法理、法律评析】等三部分。

8. 《运输合同案例评析》。主要内容：根据合同法关于运输合同的一般规定及铁路法、公路法、航空法和有关行政法规、规章和司法解释的规定，以案例评析的形式阐释运输合同各阶段操作程序（方法）；签订和履行各种运输合同应注意的问题；运输合同的担保；运输合同纠纷及其处理。每一个案例均包括【案情摘要】、【处理结果】、【法理、法律评析】等三部分。

9. 《技术合同案例评析》。主要内容：根据合同法关于技术合同的一般规定及科技法和有关行政法规、规章和司法解释的规定，以案例评析的形式阐释技术合同各阶段操作程序（方法）；签订和履行各种技术合同应注意的问题；技术合同的担保；技术合同纠纷及其处理。每一个案例均包括【案情摘要】、【处理结果】、【法理、法律评析】等三部分。

10. 《仓储、保管合同案例评析》。主要内容：根据合同法关于仓储、保管合同的一般规定及有关行政法规、规章和司法解释的规定，以案例评析的形式阐释仓储保管合同各阶段操作程序（方法）；签订和履行各种仓储保管合同应注意的问题；仓储保管合同的担保；仓储保管合同纠纷及其处理。每一个案例均包括【案情摘要】、【处理结果】、【法理、法律评析】等三部分。

11. 《委托、赠与、行纪、居间合同案例评析》。主要内容：根据合同法关于委托、赠与、行纪、居间合同的一般规定及有关行政法规、规章和司法解释的规定，以案例评析的形式阐释委托、赠与、行纪、居间合同各阶段操作程序（方法）；签订和履行各种委托、赠与、行纪、居间合同应注意的问题；委托、赠与、行纪、居间合同的担保；委托、赠与、行纪、居间合同纠纷及其处理。每一个案例均包括【案情介绍】、【本案评析】、【法理研究】等三部分。

12. 《涉外合同案例评析》。主要内容：根据合同法关于涉外合同的一般规定及对外贸易法、有关行政法规、规章和司法解释及国际公约的规定，以案例评析的形式阐释涉外合同各阶段操作程序（方法）；签订和履行各种涉外合同应注意的问题；涉外合同的担

保；涉外合同纠纷及其处理。每一个案例均包括【案情摘要】、【处理结果】、【法理、法律评析】等三部分。

13. 《保险合同案例评析》。主要内容：根据保险法关于保险合同的一般规定及有关行政法规、规章和司法解释的规定，以案例评析的形式阐释保险合同双方当事人的权利和义务；保险合同有效成立的条件；保险责任的期间；保险合同的失效、复效；保险合同纠纷的法律适用及判案依据等内容。每一个案例均包括【案件事实】、【争议焦点】、【处理结果】、【法律评析】等四部分。

14. 《劳动合同案例评析》。主要内容：根据劳动法关于劳动合同的一般规定及有关行政法规、规章和司法解释的规定，以案例评析的形式阐释劳动合同各阶段操作程序（方法）；签订和履行各种劳动合同应注意的问题；劳动合同的担保；劳动合同纠纷及其处理。每一个案例均包括【案情摘要】、【处理结果】、【法理、法律评析】等三部分。

15. 《土地承包合同案例评析》。主要内容：根据农业法及中央有关政策关于土地承包合同的一般规定及有关行政法规、规章和司法解释的规定，以案例评析的形式阐释土地承包合同各阶段操作程序（方法）；签订和履行各种土地承包合同应注意的问题；土地承包合同的担保；土地承包合同纠纷及其处理。每一个案例均包括【案情摘要】、【处理结果】、【法理、法律评析】等三部分。

16. 《担保合同案例评析》。主要内容：根据担保法关于担保合同的一般规定及有关行政法规、规章和司法解释的规定，以案例评析的形式阐释担保合同各阶段操作程序（方法）；签订和履行各种担保合同应注意的问题；担保合同的担保；担保合同纠纷及其处理。每一个案例均包括【案情摘要】、【处理结果】、【法理、法律评析】等三部分。

17. 《电子商务合同案例评析》。主要内容：根据合同法关于电子商务合同的一般规定及有关行政法规、规章和司法解释的规定，以案例评析的形式阐释各种电子商务合同的特点，全书包括电子商

务实物合同，电子商务信息合同，信息技术合同，网站合作协议与信息开发合同等主要的电子商务合同类型。每一个案例均包括【案情摘要】、【双方当事人的主张及其理由】、【审裁结果】、【本案评析】等四部分。

《丛书》在内容的取舍、结构与体例形式、主编和作者的选定等各个方面，力求体现以下特点：

1. 权威性：尽可能聘请相关领域的从业人员和专家组织编写或写作；

2. 实务性：尽可能吸纳现行有效的法律、法规、规章、司法解释、国际公约及合同样本作为编写内容；

3. 新颖性：对于法律、法规、规章、司法解释、国际公约的选择上，突出六个字：现行、有效、最新；

4. 全面性：力求向读者全面系统地介绍各类合同所涉及的法律、法规、规章、司法解释、国际公约及其他相关知识。

《技术合同案例评析》由许红峰主编。

国家知识产权局知识产权出版社
北京市众天中瑞律师事务所
2003年4月

目 录

第一章 技术合同概述	(1)
案例 1 计算机软件合同是否属于技术合同	(1)
案例 2 转让升级的计算机软件是否属于 技术转让合同	(9)
案例 3 技术合同与买卖合同	(15)
案例 4 技术服务合同与技术咨询合同	(17)
案例 5 技术服务合同纠纷与联营纠纷	(18)
案例 6 部队是否可以作为技术合同诉讼的当事人	(23)
案例 7 单位的职工是否可以就自己发明的技术 成果订立技术合同	(27)
案例 8 职工原单位与现单位是否可以分享职工的职 务技术成果	(30)
第二章 技术合同的订立、履行、变更和解除	(38)
案例 9 没有书面形式的技术培训合同是否成立	(38)
案例 10 如何区别技术风险与不可抗力、违约责任	(40)
案例 11 未验收样品构成根本违约时,权利人可以要求 解除合同并要求违约方承担责任	(43)
案例 12 技术合同的转让方提供专用设备的条款是否为 技术合同的组成部分	(48)
第三章 技术合同的效力与违约责任	(53)
案例 13 非法垄断技术、妨碍技术进步的 技术合同无效	(53)
案例 14 欺诈是否导致技术合同无效	(56)
案例 15 技术开发合同的标的违反行政法规的强制性	

	规定应如何处理	(59)
案例 16	转让技术所生产的产品为禁止流通的产品是否影响技术合同的效力	(63)
案例 17	未经登记公告的专利权转让合同是否无效	(68)
案例 18	专利权无效是否会导致专利实施许可合同无效	(70)
案例 19	对方当事人违约,当事人行使抗辩权是否构成双方违约	(74)
第四章 技术开发合同		(78)
案例 20	技术开发过程中的技术成果归属未约定应如何处理	(78)
案例 21	开发人未交付合同约定的开发成果是否一定要承担违约责任	(80)
案例 22	合作开发合同与委托开发合同	(83)
案例 23	技术开发部分失败的风险约定不明确应如何处理	(86)
案例 24	是风险责任还是违约责任	(90)
案例 25	开发合同与合作投资合同的争议应当分别处理	(93)
案例 26	技术开发合同的受托方是否可以转让开发工作	(105)
案例 27	合作开发合同的技术成果没有约定的应如何处理	(108)
案例 28	委托开发合同是否可以约定以提成的方式支付报酬	(118)
第五章 技术转让合同		(123)
案例 29	转让的技术不成熟应当承担违约责任	(123)
案例 30	专利申请权转让合同与非专利技术转让合同	(126)

案例 31	专利申请权转让合同一方未支付转让费应当承担违约责任	(130)
案例 32	当事人是否可以就申请期内的技术订立专利实施许可合同	(133)
案例 33	以已经申请专利尚未授予专利权的技术签订的非专利技术转让合同是否无效	(136)
案例 34	原告转让的专利技术与申请专利的技术不一致应如何处理	(142)
案例 35	依照专利实施许可合同实施他人申请在先专利构成侵权	(146)
案例 36	排他实施许可合同与独占实施许可合同	(150)
案例 37	专利实施许可合同是否可以约定由被许可方缴纳专利年费	(156)
案例 38	如何认定受让的技术无缺陷	(161)
案例 39	名为技术协作实为非专利技术 转让纠纷案	(166)
案例 40	不具备法人资格的组织签订的技术合 同是否无效	(171)
案例 41	违反技术合同与侵害专利权的确认	(174)
案例 42	专利受让人是否可以拒绝支付失效专利 的使用费	(177)
案例 43	是否可以转让他人的专利技术	(180)
案例 44	转让人在签订技术合同后取得技术该合 同是否有效	(182)
案例 45	技术转让合同与购销合同的效力是否相互影响与 情势变更原则	(186)
案例 46	甲制药厂诉某医药研究所技术转让合 同违约纠纷案	(192)
案例 47	关于合同纠纷诉讼时效的认定	(195)

案例 48 转让的技术经过完善后符合合同约定是 否承担责任	(200)
第六章 技术咨询合同	(203)
案例 49 技术咨询合同的当事人双方都违约时应 如何处理	(203)
案例 50 未完成专题技术调查应当承担违约责任	(207)
案例 51 技术合同的被告是否有权追加 被告和第三人	(209)
第七章 技术服务合同	(216)
案例 52 如何确定技术服务合同双方 当事人的责任	(216)
案例 53 如何区分技术服务合同与技术开发合同	(218)
案例 54 《合同法》实施以前的技术合同的诉讼时效 如何确定	(225)
案例 55 技术合同的代理人与中介人为同一人时应 如何处理争议	(228)
案例 56 技术中介方是否可以收取双方的中介费	(231)
案例 57 未引进中介的技术成果,中介方是否有权 得到报酬	(236)
案例 58 在中介的技术不符合要求时中介方是否有权 得到中介费用	(240)
第八章 涉外技术合同	(244)
案例 59 涉外技术合同的法律适用及当事人的 协助义务	(244)
第九章 技术合同纠纷及其处理实例评析	(249)
案例 60 仲裁时效与当事人适格	(249)
案例 61 仲裁机构就技术合同争议作出裁决是 否有期限限制	(252)
案例 62 诉讼时效是否应从合同的有效期限届	

	满之日起算	(257)
案例 63	侵害软件著作权与技术合同纠纷	(260)
案例 64	交付技术资料不全面的举证责 任由何方承担	(272)

第一章 技术合同概述

【案例 1】 计算机软件合同是否属于技术合同

【案情摘要】

甲公司成立于 1994 年 4 月 22 日，原系国家信息中心下属的信息开发部。乙公司成立于 1994 年 12 月 16 日，系某数据电传资讯有限公司在沪设立的独资企业。两公司均从事信息服务业务。1995 年至 1996 年，甲公司为向用户有偿发送 SIC 实时金融信息，与国内十余家商品交易所、证券交易所签订了行情信息的采集、转发合同。其中 1995 年 3 月 14 日与天津联合期货交易所（以下简称天交所）签订的合同，约定甲公司有权使用天交所行情数据，并享有 6 个月的广播服务免费试用期；1995 年 4 月 24 日与上海证券交易所（以下简称上交所）签订的合同，约定甲公司有偿使用上交所行情数据，期限 3 年；1995 年 5 月 5 日与深圳证券交易所（以下简称深交所）签订的合同，约定甲公司有偿使用深交所行情数据，期限 1 年；1995 年 12 月 1 日甲公司再次与天交所签订合同，约定其有偿使用天交所行情数据，期限 2 年。1995 年 7 月 14 日，上海某实业有限公司与甲公司签订 SIC 实时金融信息使用合同，成为甲公司客户，每年服务费 7.2 万元。1995 年 8 月 16 日，甲公司与乙公司签订合同，许可乙公司在使用 SIC 实时金融信息数据分析格式的基础上开发并销售分析软件，同时约定乙公司不得利用数据分析格式做分析软件之外的其他用途，不得以任何方式转发 SIC 实时金融信息。1996 年 4 月 28 日天交所致函甲公司称：天交所于 1995 年 10 月 4 日改组后，对各咨询系统进行清理，并重新签订了转播协议。其中乙

公司是在我们发现其系统中出现天交所即时行情（1995 年 12 月）后补签的协议，协议明确要求该公司应转播天交所直接发射的行情数据，但时至今日乙系统仍未通过天交所直接转播行情数据。经多次联系交涉，乙公司称其转播是通过 SIC 系统中转发，请予核实。1996 年 5 月 20 日，北京市公证处对由甲公司主持的 SIC 实时金融与乙即时金融系统行情数据比较测定实验活动进行了公证。实验场所：主控地点甲公司机房；测试地点天交所机房；实验内容：天津红小豆、上证指数、深证指数；实验方法：在主控地点对某公司接收 SIC 实时金融信息的权限实施开启、关闭的指令，同时在测试地点观察 SIC 实时金融系统和乙即时金融系统的变化情况。实验表明：乙系统的信息随 SIC 系统同步变化，但略滞后 1~9 秒。1996 年 5 月 23 日，北京某肥料科技发展有限公司（简称某公司）与乙公司签订协议，有偿接收乙即时金融信息，自 1996 年 6 月 10 日开通。1996 年 6 月 11 日，北京市公证处再次对由甲公司主持的 SIC 实时金融系统与乙即时金融系统行情数据比较测定实验活动进行公证。实验场所：主控地点甲公司机房；测试地点：某公司机房；实验内容：天津红小豆；实验方法：在主控地点对易利公司接收 SIC 实时金融信息的权限实施开启、关闭的指令，同时在测试地点观察 SIC 系统和乙系统的变化情况。实验表明：乙系统的信息随 SIC 系统同步变化，但略滞后 1~2 秒。

另外查明，乙公司于 1995 年 9 月 26 日与中国通信广播卫星公司北京某技术开发公司签订合同，以租赁方式使用安装在各交易所的双向卫星通信设备，共计 11 套。中国通信广播卫星公司通信开发事业部于 1996 年 9 月出具证明称，该公司在 1995 年 11 月将两台卫星接收机借给了乙公司，其中 C9511N7113 接收了天交所的行情信息。某数据电传资讯有限公司曾于 1995 年 1 月 28 日与天交所签订过行情信息使用协议，乙公司曾于 1995 年 11 月 21 日与上海某综合经营部签订合同，由某综合经营部在股票交易时间内，向乙公司有偿传送上交所、深交所行情信息。乙公司于 1995 年 12 月 26 日正式