

技术市场法律问答

(146 题)

徐 渠 徐晓慧 编著

东北师范大学出版社

扬州磷肥厂

YANGZHOU LINE FEI CHANG

我厂是江苏省磷肥生产重点企业，曾于1978年首创磷钾肥生产工艺，获江苏省科技成果奖，1983年在全国小磷肥行业竞赛活动中，被化学工业部授予“红旗单位”称号

主要产品有：过磷酸钙、钙镁磷钾肥、氮磷钾复合肥、磷酸铵钾、工业硫酸

副产品有：氟硅酸钠、磷镍铁、绿物系列化肥

我厂生产磷肥已有30年历史，具有雄厚的技术力量和先进的工艺设备。产品均达到部颁标准和企业标准。多年来为发展农业生产提供了大量优质化肥

用户第一
质量上乘
信誉长存

厂址：江苏省扬州市河南路33号

电话：23841 23212

电报挂号：1195

技术市场法律问答
JISHU SHICHANG FALU WENDA
(146 题)

徐 渠 徐晓慧 编著

责任编辑：卢荆林 封面设计：向 东 责任校对：司马丽娜

东北师范大学出版社出版 吉林省新华书店发行
(长春市斯大林大街110号) 长春市平阳小学印刷厂印刷

开本：787×1092 毫米 1/32 1989年11月第1版
印张：6.125 插页：4 1989年11月第1次印刷
字数：125千 印数：0 001--1 800 册

ISBN 7-5602-0282-9/D·13 (压膜) 定价：2.60元

前 言

技术可以买卖，专利权、商标所有权可以有偿转让，可以拿到技术市场上作交易，它们将依法律而存在，并确认其为一种无形的物质财富。

知识产权或者叫做工业产权与技术商品、技术有偿转让，这对我国多数人来讲还是个陌生的领域，是个新生事物。但随着经济体制改革的深化，为了迎接新技术挑战，增强企业后劲与活力，人们对技术市场的认识将日益提高，对技术市场上的买卖给企业带来的经济效益与社会效益也将会日益发生兴趣，在振兴中华大业、繁荣经济、开拓新局面的巨大实践活动中，将逐渐加深对技术商品与其法律地位的理解。我们深深认识到：科学技术是社会前进的动力，经济是社会发展的基础，法律是社会进步的保障。

然而有形物市场已逾千载，而无形物的技术市场刚刚开始，在前行中出现的新问题层出不穷。为此，我们依据我国有关法律、法令、法规和党的政策，编成《技术市场法律问

答(146题)》一书，条目共分七类，有技术合同、买卖双方权利与义务、技术商品定价、专利权、中介机构、纠纷处理、政策综合等，回答了技术市场中的有关法律常识问题。由于笔者水平低、经验少，加之时间紧，疏漏之处实属难免，谨望读者批评、赐教。

编著者

1988年9月于扬州

目 录

编一：技术合同类

1 技术商品化的条件是什么.....	(1)
2 什么是技术市场.....	(3)
3 科技情报也可以进入技术市场.....	(4)
4 什么是社会主义技术市场.....	(5)
5 为什么说立法有利于创造发明.....	(6)
6 我国技术合同制是怎样发展起来的.....	(6)
7 技术合同有哪些形式.....	(8)
8 技术成果商品化需要法制.....	(8)
9 《技术合同法》调整的对象.....	(10)
10 怎样以《技术合同法》促进技术市场.....	(12)
11 技术入股是技术转让的一种方式.....	(13)
12 签订技术引进合同应注意哪些问题.....	(13)
13 对外技术出口与国内技术转让有何区别.....	(16)
14 技术合同条款包括哪些必要内容.....	(17)
15 什么是“先期透露”合同.....	(18)
16 技术市场在统一市场中的地位.....	(20)
17 乡镇企业怎样购买技术商品.....	(21)

18	技术转让合同要不要鉴证、公证	(21)
19	技术诀窍的保密	(22)
20	技术转让要不要可行性论证	(23)
21	什么是专利许可证合同	(24)
22	什么是强制许可	(26)
23	商标使用许可合同包括哪些内容	(27)
24	怎样办理注册商标的使用许可手续	(28)
25	怎样办理注册商标的转让	(28)

编二：买卖双方权利与义务类

26	什么是专利权的合法受让人	(30)
27	合理化建议和技术改进成果可以转让	(31)
28	怎样签订技术转让合同	(32)
29	技术转让合同的种类及其法律特征	(33)
30	技术合同要遵守哪些法律条款	(34)
31	商标专用权有哪些特点	(36)
32	什么是商标权的丧失	(37)
33	怎样支付发明专利申请在临时保护期的 使用费	(38)
34	怎样请求宣告专利权无效	(40)
35	专利权人有哪些权利	(41)
36	专利权人有哪些义务	(44)
37	专利权法律保护形式有几种	(45)
38	什么是侵犯专利权的诉讼时效	(47)
39	什么是专利权上的外国人	(48)
40	什么是涉外代理	(49)

41	什么是商标档案·····	(50)
42	怎样使用商标档案·····	(51)

编三：技术商品定价类

43	技术商品如何定价·····	(54)
44	技术成果开价的依据·····	(56)
45	技术转让为什么要有“全过程服务”·····	(57)
46	怎样确定技术价格·····	(58)
47	什么是补偿发明投资·····	(59)
48	对于发现、发明的奖励有何规定·····	(60)
49	《科学技术进步奖励条例》的主要内容 是什么·····	(60)
50	发明人怎样享受合理报酬·····	(61)
51	对个人申请专利有没有限制·····	(62)
52	技术合同中的违约责任·····	(63)
53	中介费由谁承担·····	(64)
54	技术市场可以进行哪些交易·····	(65)
55	技术投资中的法律依据·····	(66)

编四：专利权类

56	哪些发明创造不能获得专利·····	(68)
57	发明和发现有何区别·····	(70)
58	专利法同宪法是什么关系·····	(70)
59	怎样判断外观设计不相近似的专利权·····	(72)
60	烟酒茶可以申请专利吗·····	(74)
61	发明公开的标准是什么·····	(75)

62	区分新发明与已知老发明的时间标准·····	(77)
63	区分新发明与已知老发明的空间标准·····	(78)
64	发明与专利两者之间有何联系·····	(79)
65	是不是所有的发明创造都能取得专利权·····	(80)
66	什么是发明专利·····	(80)
67	什么是从属发明专利·····	(81)
68	什么是实用新型专利·····	(82)
69	什么是外观设计专利·····	(83)
70	什么是输入发明专利·····	(84)
71	什么是增补发明专利·····	(84)
72	什么是无专利性发明·····	(84)
73	什么是专利法所说的发明人或者设计人·····	(85)
74	我国专利法保护哪几种专利? 期限多长·····	(85)
75	如何奖励获专利权的发明人或设计人·····	(86)
76	怎样申请专利·····	(87)
77	哪些化学方法可以取得专利·····	(87)
78	怎样写专利申请书·····	(89)
79	什么是请求权项·····	(90)
80	填写请求权项有什么要求·····	(91)

编五：中介机构类

81	技术市场的中介机构·····	(92)
82	技术市场中介组织的任务·····	(93)
83	职工技术协作与技术市场·····	(94)
84	什么是技术合同中的担保·····	(95)
85	我国将怎样设置专利代理机构·····	(95)

86	具备什么条件才能取得专利代理人证书·····	(97)
87	什么是专利代理的法律概念·····	(98)
88	对待技术合同要有法律意识·····	(99)
89	以法律对策保障技术市场健康发展·····	(100)
90	技术商品交易中介人要具备什么条件·····	(101)
91	中介人的活动内容·····	(102)
92	技术商品如何面向乡镇企业·····	(103)
93	怎样鼓励科技人员和职工搞好技术转让·····	(104)
94	技术有偿转让与技术封锁·····	(105)
95	哪些技术可以转让·····	(106)
96	开拓技术市场要注意哪些政策界限·····	(106)
97	签订技术合同应注意的问题·····	(107)
98	日本是怎样进行技术转让的·····	(108)
99	中介机构要为技术市场做好协调工作·····	(110)

编六：纠纷处理类

100	怎样处理技术转让合同的违约责任·····	(112)
101	什么是专利侵权的无过错责任·····	(113)
102	我国技术市场与国际市场·····	(114)
103	个人技术商品所有权的确认·····	(115)
104	怎样理解技术秘密的法律保护·····	(116)
105	什么是发明专利的申请临时保护·····	(119)
106	什么是专利法的执法、司法程序·····	(120)
107	专利诉讼应由谁受理·····	(121)
108	怎样审理有关专利的纠纷案件·····	(123)
109	怎样审理有关专利的犯罪案件·····	(125)

110 怎样取得商标专用权·····	(126)
111 怎样保护注册商标专用权·····	(126)
112 对注册商标有效期有什么规定·····	(127)
113 是否可以使用别人的注册商标标识·····	(128)
114 可否自行改变注册商标的注册人名义、 地址, 或者其他注册事项·····	(129)
115 可否自行转让注册商标·····	(130)
116 对有争议的商标怎样裁定·····	(131)
117 被驳回的商标可否复审·····	(132)
118 构成商标侵权的必要条件是什么·····	(133)
119 对商标侵权行为有什么处罚·····	(133)
120 伪冒名酒注册商标如何处理·····	(134)
121 违背《商标法》的药品如何处理·····	(135)
122 仿照别人商标包装是否侵权·····	(135)
123 对罚款处理不服的怎么办·····	(136)
124 出口商品的商标设计有什么法律要求·····	(136)
125 哪些商标在国际贸易中不能转让·····	(137)
126 什么是国外注册商标使用、许可的法律 选择·····	(138)
127 在中国的外国人或外国企业如何申请商标 注册·····	(139)
128 对商标使用怎样保护·····	(141)

编七: 政策综合类

129 技术出口的内容和形式·····	(142)
130 技术市场如何与经济体制改革相结合·····	(144)

131	开拓技术市场可以走联合道路·····	(146)
132	技术商品价款支付和税收问题·····	(146)
133	单位留用的技术交易净收入费用如何使用·····	(147)
134	技术市场的业务范围·····	(147)
135	工商管理部门对技术合同应如何监督·····	(148)
136	技术交易项目可否招标·····	(148)
137	离退休科技人员在技术市场能发挥何种 作用·····	(149)
138	对科技人员的合理流动有何规定·····	(150)
139	什么是技术转让的限制条款·····	(151)
140	对技术有偿转让收入留用有何规定·····	(151)
141	收取技术转让费用有何标准·····	(152)
142	涉外技术转让中的一些问题·····	(153)
143	关于技术市场若干具体政策的说明·····	(153)
144	科技单位收入征税的有关政策·····	(166)
145	技术商品化后科研单位奖金税如何征收·····	(168)
146	关于民办科研机构的条件与业务范围·····	(169)

附 录

一、《中华人民共和国技术合同法》·····	(171)
二、全国人大常委会法制工作委员会负责人 就《技术合同法》有关规定答记者问·····	(183)
三、参阅资料·····	(185)

编一：技术合同类

1 技术商品化的条件是什么

技术是人在生产实践中发挥自己创造性劳动的产物。人类所有的劳动产品——应用某项技术的直接产品，或是使某项技术得以应用的工具，其中都包含着技术的结晶。技术在本质上不是物，而是人类在物质产品生产中所形成的技能，以及对技能加以概括总结而产生的系统知识。技术商品化是商品经济高度发展的一个标志。在资本主义国家，技术商品化的过程是伴随着商品经济的发展而发展的，已经经历了数百年的历史：人们都知道技术能卖钱，技术作为商品是天经地义的。技术商品化的现实意义在于使人们自觉地认识技术的商品属性和为开拓市场创造条件。

技术商品化必须同时具备以下三个条件：

一、技术必须是可以独立存在并可以转移的。这个问题首先涉及到对技术的理解。不少人认为技术就是新工具、设备，其实是一种浅见。技术的本质是技能、工具，一方面是为实施某项技能所需要的物质条件；另一方面又是实施了另一项技能的制品，工具不等于技术。例如，在化学工业

中，同样的设备可以实现完全不同的生产工艺，制出不同的产品。再如，某企业从国外引进带微处理机的先进设备，但操作人员不会用微处理机，只好切断控制线路，仍用手工操作，这就不能认为是引进了先进的技术。在生活中，同样，工具不等于技术的例子随处可见。工具都是物质的，无论多么笨重，只要改变其产权关系就完成了它在商品交换中的转移，甚至不需要在空间作任何移动。而技术则不然，作为商品的技术必须是能脱离人的天赋条件而独立存在的。它的转移是使受让方获得知识，掌握技能。如果技术不能离开出让者的天赋条件，或受让人通过转让并没有获得知识和掌握技能，则这种技术是不具备商品化条件的。

二、掌握技术的人必须对自己的技术有财产自主权和合同自由权。技术商品化是技术以商品的形式进入交换，实质上是实现技术的扩散。技术的扩散包括技能的传授和知识的传播。人一旦掌握了技能，如果不出现生理病变等意外，是不会丧失它的。而知识一经公开，其传播也往往不以个人意志为转移。技术的这种属性，使得它要作为商品实现交换，必须给其主人以必要的社会保障，即由社会来承认和保护其对技术商品的财产自主权与合同自由权。由于知识具有不可回授性，即受授者不能将所学得的知识、技能象货物一样退还给传授者，使自己重新变为无知。所以对技术财产权的保护主要是利用法律来禁止未经许可的人使用。亦即说，要实现技术商品化，必须建立相应的法律制度。首先，要建立技术商品转让的合同制度。当事人以签合同的方法互相承担对于技术的保密义务，以防止非当事人使用。尽管如此，由于很多技术一旦应用就意味着公开，仅有合同制度还不能约

束社会上的非当事人。于是，还必须由社会对公开的技术给予其主人以财产权的承认与保护，这就是专利制度。没有这些制度上的保证，技术的扩散不能形成商品交换的形式。

三、技术要进入交换领域，必须对他人有用；技术要对他人有用，为他人所需要，才可进入交换。一项具体技术能否商品化，就要看其是否有市场，可以扩散的范围有多大，层次有多少，技术扩散的范围同使用该技术制造的物质产品的市场范围密切相关，技术扩散的层次则与技术转让双方之间的现有技术水平差距有关，某项技能形成系统知识的过程是不需要重复的，但技术知识本身却总在综合、变化和不断更新。毫无疑问，新技术的出现，就意味着被替代技术使用价值的衰变。然而，这个更新过程是在逐层次扩散中实现的。好像石子在平静的水面上激起环状扩散的波澜；当再投掷一枚石子激起新的波澜时，它也是逐层替代旧的波澜，而不会瞬间完全将旧的波澜抵消。如果把全部水面比作技术扩散的层次，便可以形象地说明技术商品化的机会太少，只有扩散范围广阔、层次多的技术，商品化的机会才能够多；没有扩散范围，或不存在扩散层次的技术便不会商品化。

2 什么是技术市场

《专利法》总则第一条中规定，“有利于发明创造的推广应用，促进科学技术的发展，适应社会主义现代化建设的需要”的都得提倡，受法律保护。专利许可证贸易是以专利为对象的许可证贸易。它既是专利制度的一个组成部分，又是贸易经济的一个分支。因而，专利许可证贸易就是商品化

的专利技术的贸易，是得天独厚的一种技术贸易的方式。在技术市场中，专利许可，就是专利权人同意他人可以实施其获得专利的发明，即可以制造、使用、销售专利产品，或使用专利方法，但这一般不涉及专利发明所有权的转移。就这一点讲，它与租赁关系很相似，但同一专利技术一般情况下可以同时许可不止一人实施，这一点又是与租赁关系不同的，技术市场的作用还有下列几点：

一、推动中小企业、乡镇企业的技术进步。技术市场打破了条块、部门、地区和军民工业的界限，使科学技术广泛流向中小企业和乡镇企业，加速了技术成果转化为生产力的过程。

二、促使科研单位从封闭型转向开放型，调动了广大科技人员的积极性，使科研项目由上级指派转向自己研创，以满足社会生产的需要。

三、由于技术商品化，使大批科研人员增加了多出成果、出好成果的上进心，从而增强了科研单位的活力。

四、技术的商品化也促进了智力流动。

五、造就了一批善于经营技术商品的人才。

3 科技情报也可以进入技术市场

技术市场是沟通科研与生产的桥梁，是技术商品集中的场所，科技情报与技术市场有非常紧密的联系。作为技术市场主要卖方的科研单位，需要把信息传播出去；作为技术市场的主要买方的企业部门，需要得到适当的信息。

科技情报在技术调研、咨询、检索、业务培训、定题服务、提供样本样品、专利申请代理、代查、开办技术市场信