

COM6655 专业问题

秋季 2022-23

合同法（第二部分）

谢菲尔德大学计算机科学
系 Guy Brown 教授 gjbrown@sheffield.ac.uk

明天上课

明天下午 1 点的讲座已移至 Mappin Workrooms
3 和 4（我们有教程）。

我将做游轮式的演讲。

COM6655 专业问题

幻灯片 2

本次讲座的目的

- 解释定制（自定义编写）软件的合同。
- 解释与其他形式的软件合同（收缩包装和点击包装许可）相关的法律问题。
- 解释有关软件作者和出版商之间合同的法律问题。

COM6655 专业问题

幻灯片 3

定制软件合同

COM6655 专业问题

幻灯片 4

定制软件

·适当的软件可能无法“现成”用于

某些特定任务。

·软件可以由专业软件公司（“软件公司”）编写或改编。

软件合同中的通用部分： · 定义 · 许可协议条件 · 合同价格和付款条款 · 软件规格 · 完成时间,以及提前或延迟完成的条款 · 维护安排和

增强功能
· 第三方托管
· 知识产权

定义

·第一个子句定义：

- 合同双方； ○将安装软件的硬件； ○它必须运行的其他软件（例如操作系统）。

·为了节省空间并协助标准化：

- 客户的完整公司名称将缩写为诸如“客户”或“顾客”，
- 开发人员的完整企业名称将缩写为诸如“开发人员”之类的术语。 ○术语“软件”和“硬件”将定义要使用的特定系统。

·这有助于合同的可读性和解释。

许可协议

·通常,客户将获得软件许可而不是拥有所有权。 ○因此,在大多数情况下,编写软件的公司是一种许可协议。

·如果对客户而言特别重要的是其所需的软件不在别处销售,则应坚持独家许可或版权转让。

·问:排他性许可的费用是高于还是低于非排他性？
执照？

·问:为什么客户会坚持独家许可？

许可证:期限、转让、范围

·时长

- 许可证必须有固定的期限。
- ※ 如果未说明持续时间,则很可能只要软件中的版权存在,许可证就会一直有效。

·转移

- 合同应说明许可证是否可以转让给第三方。 ○默认情况下,通常假定许可协议是可转让的。

·适用范围

- 是否允许在多台机器上运行该软件？
- ※ 如果买家是某集团公司的成员,该集团的其他成员是否也可以使用该软件？
- 软件能否从组中的一个成员转移到另一个成员？

合同价格和付款条件

·合同通常采用许可协议的形式,因此付款是通常称为许可费。

·然而,费用可能被称为价格,因为它可能还包括培训和文档。

·价格应准确说明,但:

- 合同还应提供计算合同条款之外的额外工作成本的机制;

- 最简单的方法是程序员、分析师等规定一个小时费率。

·如果价格是一次性付款,是否包括:维护 and 培训? 文档? 存储介质的成本?

COM6655 专业问题

幻灯片 9

支付不明确

·合同应确保付款时间没有歧义,包括:

- 如果客户延迟付款,他们会被收取利息吗?
- 如果客户拒绝付款怎么办?

·问:在什么情况下软件公司可能拒绝为合同固定价格?

COM6655 专业问题

幻灯片 10

软件规格

·软件规格应指明以下内容: ○软件将执行的任务的详细描述。 ○运行软件的设备。 ○软件执行所需操作的速度有多快,

·牢记网络和并发的任何要求利用。

COM6655 专业问题

幻灯片 11

规范含糊不清

·客户通常不确定他们想要什么,因此: ○他们可能需要在开发过程中更改规范过程。

- 原始合同必须允许这些更改。
- 如果对规范的更改很大,最好终止现有合同并协商新合同 更替。

·问:如果来访者对服务含糊不清,你会采取什么方法? 规格?

COM6655 专业问题

幻灯片 12

Comyn Ching Ltd 诉 Radius plc (1997)

- Comyn Ching Ltd (CCL) 希望整合其计算机系统。
- Radius plc 受命执行此操作。 · Radius plc

两次提出在合同签订前进行可行性研究
签,费用为 6930 英镑。然而,CCL: ○两次拒绝了这个提议。 ○对计算机知之甚少,但决定不聘请顾问。 ○对 Radius plc 的解决方案不满意,并起诉他们要求超过 300 万英镑的损失。 ○认为 Radius 欠他们注意义务,这包括调查他们的

事先要求,无需额外费用。
判决?
○法官驳回了这一点 他认为 CCL 的要求是一场“流动的盛宴”。

完成时间

- 处理延迟完工的通常方法是在合同中加入一项条款,赋予客户获得违约金的权利。
 - 这些可以量化为每周一定数额的钱延迟完成 (例如每周 2000 英镑)。
 - 违约金的金额必须是真实的财务估算 客户因延迟交货而遭受的损失,而不是罚款。
- 客户什么时候知道已经完成?
 - 实质性完成的概念:在系统的实质性部分完成时支付约定价格的很大一部分,其余部分保留直到剩余工作完成。
- 应在合同中定义“实质性”的含义。

维护和改进

- 许多错误都是在很长一段时期后才出现的。
- 如果出现错误,这将违反保修条款,客户可以询问软件之家纠正错误。
- 软件公司希望将其纠正此类错误的责任限制在指定的时间段内。
 - 软件公司通常会提供辅助维护合同。 ○还将提供软件的增强/更新。
- 如果客户想自己修改软件,合同应说明:
 - 版权 (计算机程序)条例 1992 限制错误更正。

第三方托管

- 如果一家软件公司倒闭会怎样?
 - 它的客户是否能够维护和修改他们的软件或找到另一家公司为他们做这件事?
- 许多合同包括一个托管条款来涵盖这种情况。
- 托管是一种保险或担保形式,如果发生什么事软件之家:
 - 软件公司向独立人员存放材料、系统的源代码以及所有设计文件的副本。 ○如果软件公司倒闭,则源代码和
- 文件将发布给客户。

知识产权

·合同可能对双方规定知识产权方面的义务。

·问:客户想要什么权利? ·问:软件公司想要什么权利?

·除合同条款外,版权法和保密法也将为双方提供保护。

·客户应坚持在合同中规定赔偿条款。如果软件侵犯了第三方的知识产权,则防止对他们采取法律行动。

COM6655 专业问题

幻灯片 17

其他条款和标准合同

·编写软件的合同可能还需要包括:

○客户员工的培训, ○终止许可的条件, ○和其他……

·在许多情况下,可以使用/改编标准合同。○大多数软件开发公司都有自己的标准。○商业组织可以提供模板。○专业组织可以提供建议:特许采购与供应协会<http://www.cips.org>。

COM6655 专业问题

幻灯片 18

独立专业监督

·大合同最好由独立专业人士监督顾问。

·顾问将负责: ○确保满足规范; ○确保付款并在完成日期前完成; ○确定延误或额外工作的费率; ○为不可避免的延误授权时间延长; ○担任仲裁员。

·顾问可能会由客户支付费用。此类顾问可以是具有专业资格的个人,例如BCS 的特许会员。

COM6655 专业问题

幻灯片 19

其他形式的软件合同

COM6655 专业问题

幻灯片 20

收缩包装许可（或撕封许可）

- 使用现成的软件,没有机会获得签名的许可证协议。
- 软件行业对这个问题的反应是收缩包装许可或撕封许可。 ◦合同显示在包装上,透过透明塑料薄膜可见。打开包裹即视为接受条款。
- 收缩包装许可声称是软件生产商和消费者之间的直接合同,与经销商和客户之间的销售合同完全不同。
- 这样的合同在法律上真的存在吗?

COM6655 专业问题

幻灯片 2 1

可执行性

- 合同需要三个要素:要约、考虑和验收。
 - 在包装上展示许可证即构成要约。
 - 对价:被许可人支付使用该软件的费用。
 - 可以通过打开包装来表示接受。
- 收缩包装许可存在问题,因为阅读条款的机会通常出现在合同签订之后,即在客户付款并将软件实际交给客户之后。
- 合同法的一个重要原则是,不可能在合同订立后单方面在合同中引入新条款。

COM6655 专业问题

幻灯片 2 2

Beta Computers Ltd 与 Adobe Systems Ltd 1996

- Beta Computers 向 Adobe Systems 提供 Informix Software Inc. 生产的软件。
 - 该软件有一个压缩包装许可 “打开 Informix SI 软件包表明您接受这些条款和条件”。
 - Adobe 声称它有权在软件打开之前拒收该软件。
 - Beta 就软件成本提起诉讼。
- 案件在苏格兰提起。法官决定：
 - 软件的供应与媒体的供应不分开
 - 合同是在打开包装时签订的,而不是在销售时签订的。
 - Adobe 可以退回软件

COM6655 专业问题

幻灯片 2 3

网络包装/点击包装许可证

- 受版权保护的作品（例如应用程序）现在可以在线获取。
 - 购买者可以在之前获得许可条款购买。
 - 版权作品只有在“同意”的情况下才能购买按钮被点击。
 - 单击“同意”按钮将许可条款纳入购买合同。
- 网络包装许可证通常不能用于转让知识产权或专有许可：
 - 除非使用法律认可的数字签名,因为需要书面和签名的文件。

COM6655 专业问题

幻灯片 2 4

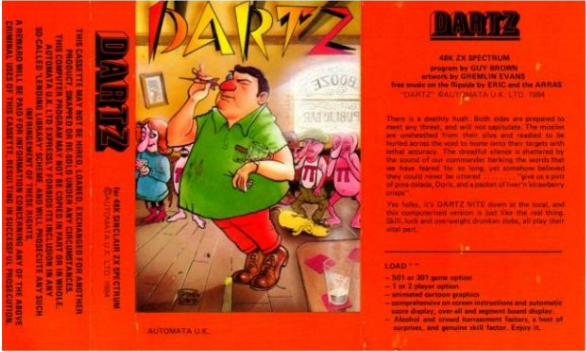
作者与出版商之间的合同

- 许多公司发布自己开发的软件
雇用自由程序员。
- 问:为什么自由作者通过其他公司发布他们的软件?
- 自由职业者拥有软件的版权,因此将向出版商授予许可,允许他们在支付版税的基础上销售产品。
- 通常情况下,许可是排他性的,给予单一出版商处理软件的唯一权利。根据版权法,出版商拥有与自己拥有版权相同的权利。

COM6655 专业问题

幻灯片 2 5

个人经历 达茨 (1984)



COM6655 专业问题

幻灯片 2 6

支付

- 出版商将向作者支付版税,这可能是每售出一个单位的固定金额,也可能是软件价格的一定百分比。
- 或者,可以一次性向作者支付独家许可费用。
- 量化特许权使用费支付时应注意:
 - 版税是基于零售价还是出版商收到的付款? 经销商?
 - 经销商是否会收到可能影响特许权使用费的大宗采购折扣? ○如果出版商不努力推销软件会怎样? ○作者能否定期检查出版商的账户? ○特许权使用费多久支付一次?
 - 作者是否可以终止合同?

COM6655 专业问题

幻灯片 2 7

概括

- 定制软件的合同很复杂,必须起草
小心 标准合同可以提供帮助。
- 新型合同已经发展以适应软件的独特性质(收缩包装、网络点击)。
- 软件有时是独立编写并通过出版社销售的;出版商通常向作者支付版税。