

金融业务律师实务 操作指引与办理规范

- 梳理业务流程
- 提炼操作技巧
- 分享实战经验

任谷龙 韩利杰 姚琦◎著

OPERATING GUIDANCE ON THE PRACTICE OF
BANKING AND FINANCE OF LAWYERS



中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

金融业务律师实务

操作指引与办理规范

任谷龙 韩利杰 姚琦◎著

OPERATING GUIDANCE ON THE PRACTICE OF
BANKING AND FINANCE OF LAWYERS



中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目 (CIP) 数据

金融业务律师实务：操作指引与办理规范 / 任谷龙，
韩利杰，姚琦著. —北京：中国法制出版社，2016.3
ISBN 978 - 7 - 5093 - 7281 - 4

I. ①金… II. ①任…②韩…③姚… III. ①金融法 -
基本知识 - 中国 IV. ①D922.28

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2016) 第 038243 号

策划编辑：马金凤

责任编辑：马金凤 (editormjf@163.com)

封面设计：李 宁

金融业务律师实务：操作指引与办理规范

JINRONG YEWU LÜSHI SHIWU; CAOZUO ZHIYIN YU BANLI GUIFAN

著者/任谷龙，韩利杰，姚琦

经销/新华书店

印刷/河北省三河市汇鑫印务有限公司

开本/710 毫米 × 1000 毫米 16

版次/2016 年 3 月第 1 版

印张 / 21.25 字数 / 234 千

2016 年 3 月第 1 次印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978 - 7 - 5093 - 7281 - 4

定价：58.00 元

北京西单横二条 2 号

邮政编码 100031

网址：<http://www.zgfs.com>

市场营销部电话：66033393

值班电话：66026508

传真：66031119

编辑部电话：66070046

邮购部电话：66033288

(如有印装质量问题，请与本社编务印务管理部联系调换。电话：010 - 66032926)

前 言

金融犹如人体中的血液，是现代经济发展中不可或缺的一部分。广义的金融泛指一切与信用货币的发行、保管、兑换、结算、融通有关的经济活动，是货币流通和信用活动以及与之相联系的经济活动的总称。但简单而言，金融是指资金的融通，也就是融资。

随着经济和社会的发展，金融的作用越来越重要，金融业务的发展也越来越复杂和细化。在金融的发展过程中，律师的作用是不可忽视的。律师在复杂的金融交易中厘清各种法律关系，明确交易各方的权利和义务，将其落实到书面合同中，进而管控交易风险。

本书以金融业务中最核心的银行金融业务为基础，从律师的视角出发，介绍金融业务的操作指引和办理规范，内容包括业务的基本流程，厘清其中的法律关系，提示每个业务环节或阶段存在的法律风险及其防范要点，并给出律师操作的实务建议。

本书共分为三大部分。

第一部分介绍贷款、担保以及律师的尽职调查和法律意见书。贷款和担保是金融业务的基础。因此，律师从事金融业务必须了解贷款和担保方面的法律法规和实务知识。法律尽职调查和法律意见书则是律师金融业务的重要组成部分，律师从事金融业务必须掌握这方面的技能。

第二部分介绍几类典型的融资业务，包括银团贷款、房地产融资、项目融资、并购融资和资产融资。由于每一类业务都涉及较为复杂的法律关系，所以金融机构在开展这类业务时一般都需要聘请外部律师

介入。从律师角度而言，这些业务是金融领域相对高端的业务，也是最能充分体现律师价值的业务。

第三部分介绍贸易和供应链金融业务以及金融理财业务等其他金融业务。这些业务涉及相对复杂的法律关系，需要细致的法律文本来规范相关方的权利和义务。除此之外，律师可以介入的其他金融业务还有很多，例如金融机构的设立、变更、重组和收购，债务重组与不良资产处置，金融合规咨询，金融衍生产品业务咨询等等。限于篇幅，本书不再逐一介绍。

本书是作者十余年金融法律实务的经验总结。从金融业务实务操作角度切入，着重讲解业务流程指引、法律问题分析以及法律风险防控，同时辅以法律文件范本和案例，希望读者能够全面系统地了解金融法律实务。同时，由于作者实务经验侧重于国际金融业务，本书在阐述时介绍了国际市场上的一些可供参考的实践和做法，希望对国内金融业务发展具有一定的借鉴作用。

鉴于我国的金融市场和金融业务还在不断发展过程中，很多实践有待进一步归纳和总结，因此本书不可避免地存在一定的局限性。另外，限于作者的时间和水平，疏漏之处在所难免，恳请广大读者批评指正。

目 录

第一部分 金融业务基础

第一章 金融律师业务概述	3
第一节 金融业发展及其监管	3
一、我国的金融业发展情况	3
二、我国的金融监管体系	5
第二节 狭义金融律师业务	9
一、狭义金融律师业务	9
二、信贷融资业务	10
三、其他银行金融业务	13
第三节 广义金融律师业务	16
一、证券律师业务	16
二、基金律师业务	18
三、保险律师业务	19
四、信托律师业务	21
第二章 贷款和贷款协议	24
第一节 贷款业务概述	24
一、贷款分类	24
二、信贷额度类型	25
三、贷款模式	27

四、特殊信贷项目	29
第二节 贷款协议	31
一、贷款协议的结构	31
二、贷款协议中最重要的谈判条款	34
第三节 贷款业务中律师的注意事项	37
一、了解贷款人的考虑	37
二、熟悉借款人的考虑	38
附件：贷款协议样本	39
 第三章 担 保	65
第一节 担保方式和担保效力	65
一、担保方式	65
二、担保效力	66
第二节 融资业务中的常见担保	67
一、房地产抵押	67
二、动产抵押	67
三、股权质押	69
四、应收账款质押	69
五、账户质押	70
第三节 普通法下的担保	70
一、押记	70
二、抵押	72
三、让与担保	73
四、质押	74
五、留置	75
第四节 担保注意事项	75
一、合同问题	75
二、被担保债务	76
三、担保的完善	76
四、可撤销的交易	76

五、结构上的从属	77
六、公司利益	77
附件：保证合同样本	78
第四章 尽职调查和法律意见书	87
第一节 尽职调查	87
一、尽职调查的目的	87
二、尽职调查范围	88
三、尽职调查的组织与实施	91
第二节 法律意见书	93
一、法律意见书概述	93
二、法律意见书的结构和内容	93
三、出具法律意见书注意事项	97
附件：法律意见书样本	98
 第二部分 高端融资业务	
第五章 银团贷款	107
第一节 银团贷款概述	107
一、银团贷款的概念和起源	107
二、银团贷款的优势与缺点	107
三、银团贷款基本原则	109
四、常见授信类型	110
第二节 银团贷款的参与方	111
一、借款人	112
二、牵头行	112
三、代理行	113
四、参贷行	114

五、其他方	114
第三节 银团贷款的主要文件	114
一、组团授权书	114
二、贷款意向清单	115
三、信息备忘录	115
四、参贷承诺书	116
五、银团贷款协议	116
六、担保文件	119
七、债权人协议	119
八、费用函	120
第四节 银团贷款中律师工作流程与注意事项	120
一、银团授权和交易结构设计	120
二、银团贷款文件起草与谈判	121
三、签约	123
四、银团银团贷款发放	124
附件1：银团贷款授权书格式	124
附件2：银团贷款协议中的银团关系条款	130
附件3：费用函格式	136
 第六章 房地产融资	138
第一节 房地产融资概述	138
一、房地产融资的范围	138
二、房地产融资的特点	138
三、房地产融资的当事方	139
第二节 商业地产抵押贷款	140
一、概述	140
二、贷款协议中的特别约定	141
第三节 房地产融资中的主要担保	147
一、房地产抵押	147
二、租金收益权质押	150

三、账户质押	152
四、保单权益转让	154
第四节 房地产融资律师操作建议	154
一、商业房地产涉及的法律法规	155
二、房地产开发项目中的四证	156
三、房地产项目尽职调查	157
附件：房地产抵押协议参考文本	159
 第七章 项目融资	174
第一节 项目融资概述	174
一、项目融资的概念	174
二、项目融资的优点与缺点	174
第二节 项目融资交易结构	175
一、典型结构	175
二、项目融资的参与方	177
第三节 主要交易文件	178
一、概述	178
二、项目文件	180
三、融资文件	187
第四节 公私合营	190
第五节 项目融资业务律师实务建议	191
一、融资前的筹备阶段	191
二、项目融资阶段	192
附件：项目融资条款清单格式	193
 第八章 并购融资	199
第一节 并购方式	199
一、资产并购	199
二、股权并购	199
三、选择并购方式	200

第二节 融资方式及其比较	200
一、贷款	201
二、债券	201
三、贷款与债券的区别	202
第三节 并购融资注意事项	202
一、融资文件中的重要事项	202
二、融资承诺函	204
三、对赌机制	204
四、跨境并购融资涉及的监管问题	205
附件：跨境并购结构	206
 第九章 资产融资	 208
第一节 资产融资概述	208
一、什么是资产融资	208
二、资产融资的主要特征	209
第二节 资产融资的交易结构	209
一、担保贷款	209
二、租赁	210
三、担保贷款与租赁相结合	212
第三节 资产融资中的几个问题	213
一、资产的使用和维护	213
二、到期返回条件	214
三、保险	214
四、担保	214
第四节 我国融资租赁业务中的法律问题	216
一、名为融资租赁实为借贷的处理	216
二、买卖合同无效对融资租赁的影响	216
三、承租人对出卖人的权利	217
四、承租人擅自处置租赁物的后果	217
五、承租人未能按期支付租金的责任	217

六、出租人的违约责任	218
七、特定租赁物的经营许可	218
八、租赁物的损毁	219
附件：设备融资租赁合同（简易版）	219

第三部分 其他金融业务

第十章 贸易与供应链金融	227
第一节 保函与备用证	227
一、保函简介	227
二、备用证简介	229
三、国际公约和惯例	231
四、保函和备用证的独立性	233
五、保函和备用证业务及风险防范	236
第二节 信用证及相关融资	239
一、信用证简介	239
二、进口信用证融资	244
三、信托收据	245
四、提货担保	247
五、出口信用证融资	247
六、打包贷款	249
第三节 票据业务	251
一、票据概述	251
二、票据贴现	252
三、代理贴现	255
四、转贴现与再贴现	255
五、福费廷	256
第四节 应收账款融资	258
一、概述	258

二、应收账款质押	259
三、应收账款转让	260
四、保理	261
五、应收账款融资的风险及防范	265
附件1：银行保函格式	267
附件2：提货担保	268
附件3：信托收据	270
附件4：保理融资合同样本	272
第十一章 金融理财	294
第一节 金融理财业务概述	294
一、理财基本概念	294
二、银行理财方式	299
三、银行理财客户	300
第二节 理财业务监管	301
一、监管法规	301
二、监管基本原则	302
三、资质要求	303
四、内部风险控制要求	304
五、产品设计开发要求	305
六、产品的销售要求	307
七、投诉处理要求	310
第三节 银行与客户之间的法律关系	311
一、被信任关系中的投资顾问	311
二、买卖关系中的销售商	315
三、委托代理关系中的代理人	316
四、总结和建议	318
附件：理财法律文件基本内容	319

第一部分
金融业务基础



第一章 金融律师业务概述

第一节 金融业发展及其监管

一、我国的金融业发展情况

（一）金融业经营模式

在全球范围内，金融业的经营模式主要分为分业经营和综合经营两种模式。

1. 分业经营指银行业、证券业、保险业等金融机构只能在自身行业范围内开展业务。但是，金融机构可通过开展资产管理等跨行业、跨市场业务，实现一定程度的综合经营。

2. 综合经营指银行业、证券业、保险业等金融机构可以跨业经营。综合经营又可以分为全能银行和金融集团两种模式：

（1）全能银行（Universal Banking）指银行业、证券业、保险业中两种或两种类型以上的金融服务由一个金融机构提供。欧洲的一些大型银行采用全能银行的模式，例如德国的德意志银行，法国的法国兴业银行。

（2）金融集团指金融业务在集团占比超过 50% 的大型集团公司。金融集团可以由金融机构作为母公司，跨业投资、控股不同行业子公司；也可以由不从事具体业务的金融控股公司作为母公司，由其控股的不同行业的子公司开展具体金融业务。

我国金融业曾经历了多元化经营的发展阶段，但由于规则缺失出现了混乱现象。从 1995 年开始，我国先后颁布的《中华人民共和国中国人民银行法》、《中华人民共和国商业银行法》、《中华人民共和国保险法》、《中华人

民共和国证券法》等一系列法律明确了金融业分业经营的模式。

然而，随着市场的发展，我国出现了大量的金融机构跨业投资，例如银行投资保险公司，证券公司持有商业银行股份，保险集团控股商业银行等。中信、光大、平安集团经过多年发展已经成为实质性的金融控股公司。此外，一些投资金融业的企业集团通过新设、并购、控股、参股等方式进入金融领域，形成了金融业务控股集团公司，如中航投资英大国际控股集团、复星集团等。

由此可见，随着我国经济金融的对外开放程度不断提高，金融业综合经营的要求和动力日益增强。2006年和2011年，我国相继提出“稳步”和“积极稳妥”推进金融业综合经营试点。2012年全国金融工作会议再次强调，“要总结经验，建章立制，加强监管，防范风险，积极稳妥推进综合经营试点工作”。

（二）金融业发展规模

1. 银行业

改革开放以来，我国银行业的市场结构发生了很大变化，银行业的集中度不断下降，银行数量不断上升。从20世纪80年代中期只有工商银行、中国银行、建设银行和农业银行等四大国有商业银行，发展到现在有几百家不同类型的银行。截至2013年底，我国有政策性银行3家，国有控股的大型商业银行5家，全国性的股份制商业银行12家，城市商业银行130多家，农村商业银行约120家，村镇银行超过300多家，外资银行超过40家，此外还有数量庞大的农村合作银行和农村信用合作社。

截至2013年末，银行业金融机构资产总额151.35万亿元，银行业金融机构本外币各项存款余额107.1万亿元，各项贷款余额76.6万亿元。^①从资产规模来看，银行业金融机构，特别是银行，是我国金融业的主导力量。

2. 证券期货业

截至2013年末，全国共有证券公司115家，基金管理公司89家，证券公司总资产（不含客户资产）1.52万亿元，期货公司总资产（不含客户资

^① 参见中国人民银行金融稳定分析小组编：《中国金融稳定报告2014》，中国金融出版社，第33-34页。