

证券法理论与实务

国家社会科学基金项目

证券法通论

周友苏 主编

ZHENGQUANFA
TONGLUN

四川人民出版社

证券法理论与实务

国家社会科学基金项目

证券法通论

周友苏 主编

撰稿：周友苏 黄兴旺 李 伟 邱隆芬 蔡浙勇
刘广斌 张 杰 卢毅俊 吕 华

资料收集整理：吉五玲

四川人民出版社

1999年·成都

(川)新登字 001 号

责任编辑:汪伊举

封面设计:魏小舸

技术设计:古 蓉

证券法通论——证券法理论与实务

周友苏 主编

四川人民出版社出版发行(成都盐道街3号)

电话:(028)6666009 6661236

冶金部西南勘查局测绘制印厂印刷

开本 850×1168 1/32 印张 26.25 插页 1 字数 666 千

1999 年 4 月第 1 版 1999 年 4 月第 1 次印刷

ISBN7-220-04294-9/D·612 印数:1-8000

定价:36.00 元

谨以此书献给在法学领域辛勤耕耘的人们，
并祝《中华人民共和国证券法》于一九九九年七
月一日实施。

证券立法国际研讨会

INTERNATIONAL SYMPOSIUM ON SECURITIES



《中华人民共和国证券法(草案)》提交九届全国人大常委会第五次会议审议前，全国人大财经委员会于1998年10月在北京主持召开“证券立法国际研讨会”，听取国内外专家对证券法草案意见。本书主编周友苏（左起第二人）就有关问题作大会发言，图中左起第三人为证券法立法起草小组组长厉以宁教授。

前 言

五年前,也是正当新春刚刚来临之际,我为公司法出台主编的《中国公司法原理与实务》得以出版,现今又迎来了《中华人民共和国证券法》的颁布。证券法的出台在我国证券发展史上有着里程碑式的意义,标志着我国证券市场的发展向成熟迈进了一大步,进入了有法可依的历史新时期。我能够在此时主编完成这本近七十万字的《证券法通论》,既是作为一个法学工作者对证券法出台衷心的祝贺,也是对证券法将于今年7月1日正式实施奉献的一份礼物。

公司法与证券法是关系最为密切的两个法律。证券与公司密不可分:证券法调整的主要对象是股票和公司债券,而股票和公司债券都产生于公司的基础之上;股份有限公司是证券市场得以形成和发展的前提,证券市场的发展又是股份有限公司的功能得以充分释放的必要条件;公司制度的发展要求证券制度与之相适应,证券制度的发展又促进着公司制度的进一步完善和发展;公司法规中必然要涉及到股票、公司债券的发行和上市等证券方面的内容,证券法规中也必然要涉及到发行公司、上市公司等公司方面的内容。正是由于这样,一些国家和地区建立的证券法律体系就有了公司法侧重规范证券的发行,证券法侧重规范证券交易的分工,于是也就有了公司法和证券交易法共同构成证券基本法的立法体例,有的国家甚至只有公司法而无专门的证券法存在。

我国证券法经过长达六年多的起草过程,其间纵跨三届全国人大,历经五次全国人大常委会会议的审议,终于在1998年岁末获得通过。我和许许多多关注这部法律的人士一样,为此倍感欢欣鼓舞。正是由于证券法与公司法的密不可分,我在长期从事公司法研究和研究生教学的过程中,也常常涉及证券法的相关问题。1996年我申报获准国家基金资助的证券法课题后,更是倾注了较多的精力对证券法进行集中的研究,自然也就对我国证券法的立法进程格外关注,曾经为证券法草案每一次提交全国人大常委会审议而感到由衷的高兴,并企盼它能顺利通过。在证券法出台的过程中,我也曾参与过有关立法研讨活动。1998年10月,在证券法草案即将提交九届全国人大常委会第五次会议审议前夕,应全国人大财经委员会的邀请,我到北京香山参加了“证券立法国际研讨会”,与证券法立法起草小组的厉以宁教授、曹凤歧教授等主要成员一起就立法有关问题进行研讨,并在大会发言中提出自己的看法和建议。在此过程中我也开始筹划本书的写作,通过几年资料的积累和对具体问题的研究和思考,加上与其他作者近半年的辛勤写作,终于使这本《证券法通论》能在证券法即将实施的前夕和读者见面。

四川省是全国股份制最早试点的省份之一,曾在股份制试行过程中创造过许多辉煌的业绩:早在1980年6月,“成都市工业展销信托股份公司”(现成都蜀都大厦股份有限公司)就发行了迄今为止记载的全国最早的股票;从目前国内证券市场来看,无论是证券交易额,还是上市公司数和股民开户数等指标,四川省都是仅次于上海、深圳两地之外的第三大区域;在四川省,尤其是经济发达的成都平原经济区,处处可以感受到股民的较强的金融证券意识,“谈股论金”总是大众津津乐道的热门话题。最近,中国人民银行和中国证监会在管理体制改革中都分别把成都市确定为自己派出机构的所在地,进一步加强了四川省及其成都市在西部金融证券

市场中的地位和作用。证券大省的客观氛围和民众的金融证券意识也孕育了我的“股份情结”，使我较早地进入公司法和证券法的研究领域，并有较多的机会接触了解公司证券的实践，也为本书的形成奠定了良好的基础。

1996年，我所在的四川省社会科学院开始招收以公司法证券法为研究方向的经济法硕士研究生，作为导师，我和研究生们一起参加证券市场有关调研，讨论疑难问题，撰写论文。我也欣喜地看到，他们通过刻苦钻研，在学业上取得了明显进步，这次有六人成为本书的作者。另外，四川省人大财经委办公室副主任吕华副研究员、四川省社会科学院法学研究所刘广斌同志也参与了本书的写作。证券法专业性和技术性较强，涉及的内容也多，我们在撰写过程中既着眼于对基本原理的阐述和对最新资料和研究成果的介绍，又注重对现实问题的探索，并就一些有争议的疑难问题提出了自己的观点。如同每一项学术研究都离不开前人和他人的研究成果一样，我们也曾参考了大量的论著和有关文献资料。本书对直接或间接的参考和引用，或以注释的形式说明，或在书末将主要参考书目一并列出。对这些论著的作者，我们表示深切的敬意和谢意。

证券法的出台并不意味着它的顺利实施贯彻，还需要做大量的工作。首先应加强证券法的学习和宣传。江泽民总书记最近就学习证券知识的问题指出：“各级领导干部、企业领导干部和证券工作者，务必勤学之、慎思之、明察之，务必在认真掌握其基本知识和有关法律法规的基础上，不断提高驾驭和正确运用证券手段的本领。”在学习和宣传证券法过程中，不断深化对有关理论的研究是不可缺少的重要环节。其次应协调好证券法与相关法律法规的关系。证券法与公司法及其他相关法律之间，证券法与现行250余件证券法规之间，都存在一些相互冲突的内容，需要依照证券法进行修改完善。这不仅是立法和司法部门的工作，也是法学研究

的一项重要任务。

本书基本是用电脑完成的。我从 1995 年开始学习电脑,很快与它结下了不解之缘,在成书过程中,我利用笔记本电脑记录证券调查情况、制作读书笔记卡片、上网收集资料、撰稿、统稿修改,正是借助电脑的帮助,才能在此时完成这本近七十万字的著作。

本书由主编统一策划设计,各章的撰稿人是:第一章、第二章、第三章、第四章为周友苏;第五章、第六章为黄兴旺;第七章为邱隆芬;第八章为蔡浙勇;第九章为张杰;第十章、第十一章为李伟;第十二章为卢毅俊;第十三章为吕华;第十四章为刘广斌。初稿完成后,由主编统一修改审定。在成书过程中,我们得到不少同志的支持和帮助,吉五玲同志为本书收集整理了有关资料,四川省社会科学院法学研究所及其赵明所长为本书的撰写提供了不少便利条件,责任编辑汪伊举先生为本书的出版鼎力扶助。在此,我们一并表示深切的谢意。书中不足之处敬请读者批评指正。

周友苏

一九九九年三月一日

目 录

前 言	(1)
第一章 总论	(1)
第一节 证券与证券法	(1)
一、证券的含义	(1)
二、证券与证券市场	(5)
三、证券法概论	(6)
第二节 各国(地区)证券法比较	(12)
一、美国证券法	(12)
二、英国证券法	(17)
三、法国证券法	(19)
四、日本证券法	(20)
五、我国台湾地区证券法	(22)
六、我国香港特别行政区证券法	(25)
七、比较后的启示	(28)
第三节 我国证券市场与证券法制建设	(31)
一、我国证券市场发展回顾	(31)
二、我国证券市场在发展社会主义市场经济中的地位和作用	(37)
三、我国现阶段证券市场的基本特点	(39)
四、我国的证券法制建设	(46)
五、我国证券法律体系和证券法的主要内容	(54)

二、国务院证券监督管理机构的职责	(157)
三、对国务院证券监督管理机构的监督与制衡	(159)
第四节 我国证券监督管理体制值得研究的 几个问题	(161)
一、中国证监会的法律地位与性质匹配问题	(162)
二、地方政府在证券监督管理体制中的 作用问题	(164)
三、发挥证券监督管理体制中的自律监管 功能问题	(166)
第五章 证券发行与承销	(170)
第一节 证券发行的基本原理	(170)
一、证券发行的含义和法律特征	(170)
二、证券发行的分类	(172)
三、证券发行的方式	(174)
第二节 证券发行审核制度	(176)
一、注册制及其评价	(176)
二、核准制及其评价	(178)
三、审批制及其评价	(179)
四、我国证券法规定的证券发行审核制度	(181)
第三节 证券承销	(190)
一、证券承销的含义和法律特征	(190)
二、证券承销的若干法律问题	(191)
第四节 股票的发行与承销	(196)
一、股票发行条件	(196)
二、股票发行与承销准备	(200)
三、股票发行与承销的实施	(221)
第五节 债券的发行与承销	(232)
一、企业债券的发行与承销	(233)

二、公司债券的发行与承销	(240)
三、可转换公司债券的发行与承销	(241)
第六节 证券投资基金的设立和发行	(246)
一、证券投资基金的设立条件和程序	(247)
二、证券投资基金的发行	(252)
第七节 外资股的发行	(253)
一、外资股的种类	(253)
二、外资股的投资主体	(254)
三、外资股的发行条件	(255)
四、外资股发行的审核程序及材料报送	(259)
第六章 证券上市与证券交易	(265)
第一节 证券交易的基本原理	(265)
一、证券交易和证券交易市场	(265)
二、证券交易法律关系	(267)
三、证券交易种类和方式	(269)
四、证券交易场所	(271)
五、会员制度和交易席位	(272)
第二节 证券上市制度	(274)
一、证券上市的含义	(274)
二、股票上市	(276)
三、公司债券上市	(286)
四、可转换公司债券上市	(288)
五、证券投资基金上市	(291)
第三节 证券交易程序及规则	(293)
一、证券交易程序	(293)
二、证券交易有关规则	(296)
三、B 股交易的特别规定	(300)
四、证券自营业务的特别规定	(301)

五、证券在线交易的发展及其法律问题	(301)
第四节 证券交易的禁止行为	(305)
一、证券交易禁止行为概说	(305)
二、内幕交易行为	(306)
三、操纵市场行为	(310)
四、欺诈投资者行为	(312)
五、其他禁止行为	(314)
第七章 上市公司收购	(318)
第一节 企业购并的兴起、发展和现状	(318)
一、企业购并产生的理论	(318)
二、西方主要国家企业购并的发展历程	(321)
三、上市公司在企业购并中的地位和作用	(322)
四、我国企业购并的兴起、发展及现状	(324)
第二节 上市公司收购的基本原理	(331)
一、上市公司收购的含义	(331)
二、上市公司收购的法律形式	(338)
三、上市公司收购的基本原则	(343)
四、上市公司收购的利弊分析	(356)
第三节 上市公司收购的程序	(361)
一、要约收购程序	(361)
二、协议收购程序	(365)
第四节 上市公司收购中的相关问题	(368)
一、上市公司收购与反垄断	(368)
二、反收购	(374)
三、买壳上市与借壳上市	(380)
四、上市公司关联交易	(386)
第八章 信息公开制度	(394)
第一节 信息公开制度的基本原理	(394)

一、信息公开制度的历史考察	(394)
二、信息公开制度的含义	(396)
三、信息公开有效标准	(401)
四、信息公开制度的功能及价值取向	(408)
五、信息公开制度内含的基本法观念	(414)
六、与信息公开制度相关的信息管制制度	(417)
第二节 证券发行中的信息公开	(420)
一、招股说明书	(421)
二、募资说明书	(431)
第三节 持续信息公开	(432)
一、上市公告	(432)
二、定期报告	(433)
三、临时报告	(439)
四、上市公司收购公告	(442)
五、我国证券法对信息公开的有关规定	(444)
六、违反信息公开制度的法律责任	(445)
第四节 完善信息公开制度的思考	(448)
一、提高市场主体的公开意识	(448)
二、完善信息公开制度的有关立法	(454)
第九章 证券交易所	(466)
第一节 证券交易所的基本原理	(467)
一、证券交易所的含义	(467)
二、证券交易所的基本职能	(469)
三、证券交易所的组织形式	(470)
第二节 世界主要国家和地区证券交易所	
法律规制比较	(472)
一、证券交易所设立过程规制内容	(473)
二、证券交易所组织机构规制内容	(476)

三、证券交易所基本职责规制内容	(480)
四、证券交易所监管规制内容	(481)
第三节 我国证券法对证券交易所的规制	(484)
一、证券法对证券交易所规制的特点	(484)
二、证券交易所的基本属性、设立、名称和章程	(487)
三、证券交易所会员	(491)
四、证券交易所组织机构	(494)
五、证券交易所交易规则及清算交割规则	(502)
六、证券交易所职责	(506)
七、其他方面的规制	(512)
第四节 关于我国建立第三家证券交易所和发展第二板 市场的思考	(516)
一、关于建立第三家证券交易所问题	(517)
二、关于发展第二板市场问题	(519)
第十章 证券公司	(527)
第一节 证券公司的基本原理	(527)
一、证券公司的含义和特征	(527)
二、证券公司的分类	(533)
三、证券公司的发展历史、作用	(541)
四、证券公司分业经营制度和综合证券商 制度之比较	(551)
五、证券业与银行业分合的比较比析	(557)
第二节 证券公司的设立	(568)
一、证券公司设立的原则	(568)
二、证券公司的设立条件	(574)
三、证券公司的设立程序	(582)
四、证券公司的变更和终止	(589)
第三节 证券公司业务范围和业务工作制度	(590)

一、证券公司的业务范围	(590)
二、证券公司业务工作制度	(603)
三、证券公司业务管理	(617)
第十一章 证券登记结算机构	(629)
第一节 证券登记结算机构概述	(629)
一、证券登记结算机构的含义和法律特征	(629)
二、证券登记结算机构的产生和发展	(638)
三、证券登记结算机构的设立	(652)
四、证券登记结算机构的法律地位探讨	(657)
第二节 证券登记结算机构的业务范围和管理	(666)
一、证券登记结算机构的业务范围	(666)
二、证券登记结算机构的管理	(669)
第三节 改进我国证券登记结算体系之设想	(674)
一、发达国家证券登记机构之新发展	(675)
二、我国现行证券登记结算体系之弊端	(676)
三、改进我国现行证券登记结算体系的设想	(679)
第十二章 证券交易服务机构	(683)
第一节 证券交易服务机构概述	(683)
一、国外及港台地区证券交易服务机构的 有关情况	(684)
二、我国证券交易服务机构从业人员的禁 入制度	(687)
三、证券交易服务机构的责任	(689)
第二节 证券投资咨询机构	(689)
一、证券投资咨询机构的范围、咨询方式和 咨询合同	(690)
二、证券投资咨询机构的设立	(692)
三、证券投资咨询机构及其从业人员管理	(693)

四、我国证券投资咨询机构的发展趋势	(698)
第三节 证券资信评估机构	(699)
一、证券资信评估机构的资格条件和设立程序	(700)
二、信用评级	(701)
三、证券资信评估机构的管理	(703)
四、我国目前在资信评估制度上存在的问题	(704)
第四节 其他证券交易服务机构	(705)
一、律师事务所	(705)
二、会计师事务所	(710)
三、审计事务所	(717)
第十三章 证券业协会	(718)
第一节 证券业协会概述	(718)
一、证券业协会的法律地位和特征	(718)
二、证券业协会监管的特点	(721)
第二节 证券业协会的组织和职责	(722)
一、会员构成	(722)
二、会员的权利与义务	(723)
三、证券业协会的组织结构及产生办法	(724)
四、会员活动准则	(725)
五、证券业协会的职责	(726)
第三节 国外证券业协会简介	(728)
一、美国全国证券商协会	(728)
二、英国证券商协会	(729)
三、日本证券业协会	(731)
第十四章 证券法律责任	(732)
第一节 证券法律责任概说	(732)
一、证券法律责任的含义及分类	(732)
二、证券法律责任的构成要件	(733)