

总主编·贾林青 罗文志

时代聚焦

第二辑 财经视野

主编·姚以林 焦维 杨霞

是与非

余额宝来了

“新三板”新梦想

IPO：股市监管风暴与发行新政

空姐海外代购是犯罪吗？



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

总主编·贾林青 罗文志

时代聚焦

第二辑 财经视野

主编·姚以林 焦维 杨霞

是与非



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

是与非. 第2辑, 财经视野 / 罗文志主编. —北京:
法律出版社, 2014. 5
(时代聚焦)
ISBN 978 - 7 - 5118 - 6433 - 8

I. ①是… II. ①罗… III. ①社会科学—研究②中国
经济—研究 IV. ①C0②F12

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2014)第 109754 号

©法律出版社·中国

责任编辑/孙天琪

装帧设计/李 瞻

出版/法律出版社
总发行/中国法律图书有限公司
印刷/固安华明印业有限公司

编辑统筹/市场研发部
经销/新华书店
责任印制/吕亚莉

开本/A5
版本/2014 年 5 月第 1 版

印张/9.5 字数/180 千
印次/2014 年 5 月第 1 次印刷

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

销售热线/010 - 63939792/9779

网址/www.lawpress.com.cn

咨询电话/010 - 63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店/010 - 63939781/9782

西安分公司/029 - 85388843

上海公司/021 - 62071010/1636

北京分公司/010 - 62534456

深圳公司/0755 - 83072995

重庆公司/023 - 65382816/2908

书号:ISBN 978 - 7 - 5118 - 6433 - 8

定价:28.00 元

(如有缺页或倒装, 中国法律图书有限公司负责退换)



贾林青

中国人民大学法学院教授，中国保险法学研究会副会长，中国商法学研究会理事，民商法领域资深专家，教育部优秀青年教师基金项目“中国保险市场的法律调控”、国家社会科学“七五”规划项目“社会主义商品经济的法律调整”、国家社会科学“七五”规划青年基金项目“市场竞争的法律调整与对策”、中国人民银行“九五”科研项目“中国保险法理论与实务”等课题研究员。参加编写《保险法》（普通高等教育“十一五”国家级规划教材）、《海商法》、《信托法》，发表《中国信托市场运行规制研究》、《中国保险市场的法律调控》、《中国企业兼并与破产的法律规制研究》等相关领域论文百余篇。



罗文志

1992年毕业于中国人民大学经济学系经济学专业，2001年毕业于中国人民大学法学院法律硕士专业，曾任职于原国内贸易部、上市公司，现为北京市邦盛律师事务所主任、律师、合伙人、鼎盛信和（北京）投资管理有限公司董事。

主 编 简 介



姚以林

北京市邦盛律师事务所高级合伙人。北京大学民商法学硕士，中华全国律师协会金融证券专业委员会委员、中国法学会会员、北京市律师协会并购重组专业委员会委员、天津股权交易所专家审核委员会委员，“九三学社”社员。



柴青海

北京市邦盛律师事务所合伙人、律师。刑事诉讼法研究生，中国法学会会员、中国律师协会会员、中国上市公司法律风险实证研究课题组行业研究员、人社部高级企业（法律）风险管控师、北京市律师协会会员；北京市律师协会摄影俱乐部成员。

电话：010-82870229 手机：18911782709 邮箱：sunrise58@sina.com

微信号：sunrise58 微信公众号：chaiqinghailvshi



张斌

北京市律协军事法事务专业委员会委员，北京市西城区律协宣联委委员，北京市西城区司法行政系统优秀党员。



于国富

律师、专利代理人，中国人民大学法学硕士，北京市盛峰律师事务所主任律师和创始合伙人，中央电视台财经频道特约评论员，中国互联网协会政策与资源委员会专家，中国电子商务协会政策法律委员会委员，中国法学会会员，中华全国律师协会会员，中国拍卖行业协会法律顾问，中关村高新技术企业协会首席专家，科技咨询业协会顾问。

联系方式：010-51280101-8011 邮箱：ygf@lawyer8.com



杨霞

邦盛律师事务所执行副主任，高级合伙人，证券市场专业律师，兼证券市场部主任、律师服务创新发展中心主任。毕业于天津南开大学，担任云南财经大学法学院客座教授。



陈洪忠

北京市一法律师事务所合伙人、主任，服务专业：军事、刑辩。首都法学法律高级人才库专家，中国法学会法律文书研究会理事，北京市律师协会军事法律事务专业委员会副主任，海淀区律师协会理事，首都经贸大学兼职教授、硕士生导师。著有《法治，不解之缘》、《法律战争——大国军事的另类视角》、《军事犯罪案件律师辩护指引》等著作。



夏志泽

北京市万慧达律师事务所合伙人、党支部书记、副主任，中华全国律师协会知识产权专业委员会委员，北京市海淀区律师协会理事，首届品牌中国（律师）行业年度人物，中国政法大学无形资产管理中心研究中心研究员，中国政法大学法律硕士学院兼职教授，吉林大学研究生校外合作导师。



师文

中国人民大学新闻法学硕士研究生。



繆仁康

北京城市学院法学副教授，合伙人律师，国家知识产权局培训中心专家，北京市律师协会公司法专业委员会委员，北京城市学院知识产权研究中心主任，中华法律风险研究会研究员，高级法律风险管理师，在中文核心期刊发表多篇专业论文，著有《企业商标战略》等专著。

邮箱：miao_r_k@hotmail.com

手机：13581668288



焦维

邦盛律师事务所律师、执行副主任，兼人事培训中心主任、资本市场部主任、合伙人，投资银行专业律师。 山东司法警官职业学院客座教授，北京市律师协会风险投资与私募股权法律专业委员会委员。



程志远

北京市邦盛律师事务所律师，中国法学会会员、中国律师协会会员，北京市律师协会会员，经济领域案件资深律师，企事业单位高级法律顾问，长期从事中国资本市场法律服务。

电话：010-82870228 手机：18701013572 微信号：chengzhi200757

邮箱：chengzhi200757@163.com QQ: 373498192

序

古老的中国正在崛起。在经历了三十多年的经济高速增长之后,中国以一个经济大国的全新形象展示在世界的面前。习近平总书记说:中国这头狮子已经醒了!

经济的发展必然伴随着法律的完善,中国梦也是法治梦。党的十八届三中全会报告明确指出:要建设法治中国!

个案是最鲜活的法律。法律不是单纯的书本理论,是现实生活中实实在在发生的真实的事情,它不光是齐家治国,更是柴米油盐、吃喝拉撒。从个案中解读法律,更加真实和生动。

基于这种背景和理解,本套丛书从民生、财经、全球三个广阔的视野,精选近四十个社会热点、争议焦点、法律难点事件、案件,由来自最高人民法院、北京市人大常委会、中国对外经济贸易大学、南开大学、中国政法大学、中国人民大学、北京大学、北京多家律师事务所的数十位著名专家进行一一解读,和读者分享他们的丰富的知识和独特的见解,读后让人受益匪浅。本书中的每一篇文章都是精彩之作,由于本书的覆盖面广,基本上涵盖了近期发生在各个领域的重要事件、案件,全套丛书又形成了一个完整的视野系统,实现了对

当下法律现状的全息观察。

相信每一位读者都有自己独特的阅读本套丛书的视角。作为本书的编者,我们从下列三个方面来把握了本套丛书的内容,供大家作一个参考:

一、是与非

是与非,就是对与错。如果是非混淆,甚至是非颠倒,会造成法治的混乱。什么是区分判断是与非的标准?公德?习惯?还是人们内心的良知?我们认为,法治社会就应该把法律作为社会生活的根本标准和最高标准,用这个标准去明辨是非、定纷止争。

现实情况还不尽如此。举个例子:“红绿灯”。“红灯停、绿灯行”是认知率最高的一条交通法规了,但实际情况是红灯还有人不停,绿灯还无法顺行,法规没有得到很好的遵守。讲个故事,说有个中国小伙子在国内经常习惯性闯红灯,到某外国后找了个外国女朋友,外国女朋友因为看到他闯红灯,跟他吹了,说像你这样的人,连红灯都敢闯,我不愿跟你一起生活,咱们散了吧!小伙子回到国内后又找了一个中国女朋友,这次他学乖了,见到红灯就停,中国女朋友一看他不闯红灯,又跟他吹了,说像你这样的人,连红灯都不敢闯,我不愿跟你一起生活,咱们散了吧!这个故事反映了我们很多人法律认识的一个普遍现状,到了问题的路口“见机行事”,见到法律的红灯“能闯就闯”。我们还需要进一步树立法律的权威,用法律标准来处理问题,判断是非。

本套丛书《时代焦点:是与非》涵盖民生视野、财经视野、全球视野三个部分,内容所涉,都是比“红绿灯”问题复杂得多、有趣得多的

热点、焦点、难点事件和案件,其中的是非曲直,由各位专家作者为您娓娓道来,充满知识与智慧,读后让您通过这些鲜活的事例举一反三,成为一个明辨是非的“明白人”。

二、利与弊

是与非是法律的认知表象,利与弊才是法律的经济内核。人是趋利避害的,决定人们行为的动因不是守法与违法的判断,而是利与弊的权衡。简单地说,如果守法利大于弊,人们就会倾向于选择守法,如果违法利大于弊,人们可能就会倾向于选择违法。因此,法治社会应该把利与弊的分配是否科学合理作为判断法律否科学合理的根本标准和最高标准。“任何人不能从违法行为中获益”,我们的法律要让遵守法律的人受益,让违反法律的人受损,绝不能相反。

举一个例子:雾霾。雾霾是怎么造成的?空气污染!空气污染是怎么造成的?违法排污!违法排污怎么造成的?违法利益!归根到底,违法排污的利益太大,违法排污的成本太低,违法排污“有利可图”。现在我们对空气污染企业的处罚太轻,一点点轻微的罚款,远远低于空气污染企业的巨额利润,也远远弥补不了空气治理的巨额成本。现在的实际情况是,空气污染企业在大赚污染黑心钱,人们在被迫用身体为它们买单!如果我们加大处罚力度,提高处罚标准,把空气污染企业罚得倾家荡产,还会有这么严重的雾霾吗?一定不会。如果空气污染违法行为继续保持“持续获利”而不受惩罚的状态,我们将永远无法消除雾霾。

在一个法治的社会,所有的法律都应该被严格遵守,但这并不意味着所有的法律都不需要完善。法律永远需要动态发展,不断完

善。法律规定是否完善的一个重要标准,就是违法者需要承担的违法责任规定得是否合理,违法者需要受到什么处罚?对守法者作出多少赔偿?如果违法责任定得过低,监管的板子“高高举起,轻轻落下”,法律实际上就成了对违法者的保护。在环境保护方面,“违法利益过高,违法成本过低;守法成本过高,守法利益过低”相信是造成空气污染越来越严重,雾霾越来越严重的深层次原因之一。我们的“环境保护法”绝不能沦为实际上的“污染保护法”。

其它方面也是如此,例如本套丛书中涉及的反贪腐问题、拆除北京最牛违建问题、股市监管问题、钓鱼岛问题等等,事情不同,道理相通,书中多篇文章亦广泛涉及。

三、知与行

法律是一门“知不易,行更难”的艺术。

“知”需要立法普法,“行”需要司法执行。我们过去有一种理解,其实是一种误解,一说起法律工作,好像全是法律职能部门的事,其实不然。法治社会,法律是全社会所有部门、所有人都需要参与的事。打个比方,如果法治社会是一个机能健康的人的身体,经济运行就是身体中流动着的血液,法律体系就是身体中无处不在的大小血管。我们要调动全社会的力量,实现“知行合一”,人人参与立法,人人了解法律,人人遵守法律,人人纠正违法。

有一个故事可以给我们一些启发。有一个中国小伙子到某外国去留学,成绩很优秀,博士毕业后去找工作,很多家单位开始对他都很满意,但后来都拒绝了他,原因是那些意向单位在查询了他的诚信记录后,发现他上学期间前后一共有三次坐地铁逃票的记录,

他们对他的个人诚信产生了怀疑,不敢把工作交给他。

这个故事给我们的启发是:社会诚信体系建设是法治建设的一个重要方面,从小事抓起,其社会作用不可小觑!如果各级人大、公、检、法是法治建设的主动脉的话,社会诚信体系、人民调解制度、社区管理等工作就是法治建设的毛细血管!

法治中国建设是一个复杂而庞大的系统工程,要靠全社会,不能只靠某些人的努力,更不能一蹴而就。法律执行可以探索尝试一些新的工作方法和模式,再好的法律如果仅仅停留在“知”的阶段,不去“行”,那就成了空话和笑话。

综上所述,在法治中国建设的大背景下,本套丛书想通过对书中精选的民生热点、争议焦点、法律难点事件、案件的解读和讨论,和读者一起分享三个主要的观念:第一,要把法律作为社会生活中检验是非的根本标准和最高标准,严格执法。第二,要把利弊分配是否合理作为检验法律规定是否科学的根本标准和最高标准,完善立法。第三,法治建设需要全民全社会的参与,要“让法律无处不在”!

历经三个多月,《时代焦点:是与非》系列丛书第一批将要付梓出版了,心底竟生出两种截然不同的感觉,直接的感受是一种如释重负般的轻松,在经历拟立意、选素材、定方案、分配人手、组织召开协调会、约稿、组稿、审稿、定稿等诸多环节后,今天终于告一段落,心底自然轻松了许多;接下来的是一份忐忑,关心捧出这份读物,市场是否买账,读者是否满意,又能如何与受众心理和对这一系列事件、案件的观感保持近距离的互动和共鸣,又有多少信息是我们想

要给予读者而且是读者愿意接收的？读者阅后感受又将如何？这一切现在还不得而知，只能静待读者的回音。

本套丛书仓促而成，也是一次新的尝试和探索，不足之处在所难免，欢迎批评指正！

是以为序。

编 者

2014 年 4 月 30 日

序 言

“财经、金融、证券”这个圈子从来都不缺少新闻,更少不了“是非”。无论是作为观者还是行者,每一年我们都在重复的感受新鲜、兴奋、吃惊、叹气等等这充满刺激的尝试、探索。本书的初衷,是想把2013年火爆、刺激的那些事,以法律人的视角给读者进行演绎和解读。无论是海外并购还是全民PE、金融互联网或者是王老吉凉茶大战都让我们瞠目结舌,同时也与我们的生活越走越近,甚至息息相关。

海外并购,近年愈演愈烈,尤其是2013年,在如火如荼的并购市场中,海外并购像一道米其林的甜点,高端但也触手可及,深受国内企业的宠爱。本书挑选了“博盈海外并购”、“东方精工海外并购”两个案例,与读者分享海外并购的那些事,看看这米其林餐厅的菜是否也可平民化。

全民PE时代的到来,让投资,甚至是一级市场的投资也变得普及化,在投资中最为重要的就是对赌,中国PE“对赌”第一案,在2013年也尘埃落地,让我们一起来看看投资与对赌的这场戏。证券市场据说也叫“名利场”。为何?因为他们有一个共同的特点,那就

是高风险、高收益。2013 年的 IPO 监管风暴,让 IPO 造富游戏变得更加具有戏剧性,无论是 IPO 企业还是与人做嫁衣的中介机构,都在 2013 年感受到了暴风骤雨的到来。新三板全国市场的开放,就像平民选秀般的火爆,刹那间,大家都跃跃欲试。中国的证券市场走出了伟大的一步,那就是打造中国的纳斯达克——新三板!本书从实务案例的角度,跟大家一起探讨 PE 对赌、IPO 监管风暴以及新三板。

互联网时代的到来,改变了我们的生活。无论是“余额宝”还是“双十一网络购物”、“3Q 大战”,都无时不刻的与我们发生着关系。这些互联网大鳄们的厮杀与大战,老百姓能看懂几分,到底谁是谁非,本书与您娓娓道来。

我们的生活离不开金钱的诱惑,美丽的空姐因代购身陷囹圄,让淘宝代购一族唏嘘不已,原来代购就是走私,下次买卖东西要留神,搞不好还要承担刑事责任。转基因食品你吃了吗?近年转基因食品的安全问题,大到国家、专家,小到名人、百姓,都争论不休、议论纷纷,可所谓各人各抒己见、观点大相径庭呀!到底怎样,我们从法律人的角度与您分享。

著名的月饼商标之争、凉茶商标之战,让老百姓再次深切感受到了知识产权的力量。看看大街小巷的广告,瞧瞧促销小姐的热情,我们广大消费者除了观战以外,也关注是非得失,谁对谁错。本书将用法律思维与您解析商标大战的硝烟与战火。

从企业海外并购谈到月饼与凉茶,本书可以说是选题广泛,且生动活泼。但仍然不能拉下的是上海自由贸易区和多哈回合谈判。

上海自由贸易区的设立,可以说是 2013 年的重大金融改革政策,影响深远。多哈回合谈判,这轮谈判从 2001 年 11 月开始启动,现在终于达成了第一个初步协议。这两项议题,都是国家大事,本书将从背景说起,与读者一起解读国家政策。

以财经视野,聚焦时代的是与非,希望本书能在茶余饭后跟您一起小叙这些是是非非、恩怨情仇!

杨 霞

2014 年 5 月 4 日

目 录

“博盈投资”海外并购的那场戏 1

2012年7月6日,湖北博盈投资股份有限公司(以下简称“博盈投资”)公告停牌,筹划重大资产重组事项,方案包括非公开发行、实际控制人变更、过桥资金、跨境并购、规避证监会相关审核等,安排可谓巧妙绝伦、一气呵成、耐人玩味。

中国 PE “对赌” 第一案尘埃落定 29

全面呈现对赌第一案的事实和判决内容,深刻分析背后的法理和价值判断,从事实属性出发,围绕:“是否为对赌协议?”、“该协议是否有效?”多家观点激烈碰撞。

余额宝来了 49

余额宝为何一推出就广受用户青睐?越做越大的余额宝到底动了谁的奶酪?高收益的神话到底还能延续多久?互联网金融模式下理财产品存在哪些法律风险?余额宝的未来是否会受到政策和竞争对手的联合打压?

“新三板” 新梦想 65

随着国务院“新三板”全国扩容的一声发令枪响,2014年1月24日,全国各地266家股份公司在新三板集体挂牌!钱钟书先生在《围城》中曾形容,老房子着了火,扑都扑不灭。这是蕴藏之后的爆发,