



BOSHI WENKU
〔法学·民商法学〕

信托监察人制度研究

XINTUO JIANCHAREN ZHIDU YANJIU

雷宏著

知识产权出版社



BOSHI WENKU
〔法学·民商法学〕

託監察人制度研究

XINTUO JIANCHAREN ZHIDU YANJIU

雷宏著

知识产权出版社

内容提要

信托监察人制度的研究在我国非常薄弱。本书系统考察了信托监察人制度的起源、演进和信托监察人的重要性以及在特殊情形下在整个信托关系中的重要地位。本书系统阐述了信托监察人的设立条件、设立方式和资格,信托监察人的设立和变更,以及信托监察人的权利、义务和责任。本书剖析了我国信托监察人制度的不足,并指出在私益信托中引入信托监察人的可行性和必要性。同时,对我国证券投资基金进行分析,以期说明私益信托中引入信托监察人制度的迫切性,为证券投资基金中投资人利益的保护提出了新的思路。最后,本书还对我国信托监察人制度的条文起草提出了设想,对完善我国信托监察人制度以及《信托法》进行了有益的探讨。

责任编辑:彭小华 责任校对:董志英
执行编辑:熊莉 责任出版:卢运霞

图书在版编目(CIP)数据

信托监察人制度研究/雷宏著. —北京:知识产权出版社, 2011. 1
ISBN 978-7-5130-0148-9

I. ①信… II. ①雷… III. ①信托制度-研究 IV. ①F830.8

中国版本图书馆CIP数据核字(2010)第187391号

信托监察人制度研究

雷宏著

出版发行:知识产权出版社

社址:北京市海淀区马甸南村1号	邮编:100088
网址: http://www.ipph.cn	邮箱: hjb@cnipr.com
发行电话:010-82000860 转 8101/8102	传真:010-82000893/82005070
责编电话:010-82000860 转 8176	责编邮箱: xiongli@cnipr.com
印刷:北京富生印刷厂	经销:新华书店及相关销售网点
开本:880mm×1230mm 1/32	印张:8.5
版次:2011年1月第1版	印次:2011年1月第1次印刷
字数:181千字	定价:25.00元

ISBN 978-7-5130-0148-9/F·369 (3139)

出版权专有 侵权必究

如有印装质量问题,本社负责调换。



序

信托起源于英国。自 19 世纪初叶，信托在欧美等国相继兴起，日益成为一种世界性的制度设计。信托作为经济领域中唯一可以同时横跨货币市场、资本市场和实业市场，开展投融资业务的金融领域，与银行、保险、证券并列成为金融领域的四大支柱，拥有资产管理、融资、中介、代理等诸多的独特功能，已成为世界各国金融制度中的主要支柱之一。

由于信托是英美法系的产物，法系思维、历史背景以及文化传统等方面存在诸多不同，因此，信托制度在移植过程中存在一定的问题。我国引入信托制度的时间，与英、美、日、韩相比相对较晚。现代信托于 20 世纪初叶被引入中国，在我国经历了曲折的发展。我国信托业是在整顿—发展—再整顿—再发展的过程中坎坷走过来的。我国于 2001 年 10 月正式实施的《信托法》，对规范我国信托业的发展发挥了极其重要的作用。此后，我国相继出台了《信托公司管理办法》和《信托公司集合资金信托计划管理办法》等，进一步重构了这一基本法律法规体系，把信托公司从“融资平台”向“受人之托，代人理财”的专业化机构的转型推上了制度轨道。

综观各国的信托法律制度，对受益人权益的保护是信托制度的核心内容。为了最大限度地保障受益人的利益，防范和制约受托人的不当管理行为，均需建立一套信托监督机制。以往学者对受益人保护的研究多从受托人权利义务的配置、受益人自身权利行使方面出发，多集中在信托三方当事人方面。本书的研究视角



跨越了信托当事人的范围，提出了新的约束机制即通过信托监察人来监督受托人，从而有力的保护特定情形下受益人的权益。

本书作者雷宏近年来专注于信托法的研究，在美国留学期间，专门研究信托监察人制度，积累了不少研究成果。该书的研究是一个较新的领域，从信托监察人的角度对信托受益人的保护进行了详细考察，在参照英美法系和大陆法系信托监察人制度经验的基础上，对我国信托监察人制度的完善提出了立法建议。本书对证券投资基金这个我国最典型的信托产品进行了实证研究。我国投资者（受益人）保护机制缺失，近年来，信托投资基金频频出现问题，投资人利益的保护问题再次成为金融界、法学界研究的热点。本书论证了信托监察人制度对投资者保护的理论意义，并且提供了有利的实践指导。这也正是理论研究的独立价值所在。雷宏的这本专著就是一本有较大指引价值的理论著述，它的出版必定会对我国信托法的完善起到一定的推进作用。希望本书能起到抛砖引玉的作用，吸引更多的专家、学者和实务工作者关注我国的信托法法制和信托事业的健康发展。

符启林

2010年9月17日于北京



摘要

信托制度是一种以资产为核心、以信用为基础、以委托为方式的现代财产管理制度，是一种关于财产移转及管理的巧妙设计，适应性极强，具有多样化的社会功能。^①对受益人权益的保护是信托制度的核心内容。信托成立后，信托的实施主要是为了实现信托目的和受益人的信托利益。尤其是在受益人不特定^②、不存在等情形下，受益人不能监督或无法监督，使得受益人的权益无法得到有效保护。而信托监察人恰恰能弥补特定情形下受益人监督不力的缺陷，有效保障信托受益人的利益。

信托监察人最早出现于1984年库克群岛（Cook Islands）的离岸信托（offshore trust）法律制度中。1922年，日本首先在其信托法中确定了信托监察人制度。后来，美国也以成文法的形式在部分州法和《美国统一信托法典》中确立了这一制度。1996年我国台湾地区仿照《日本信托法》在其“信托法”中规定了

① 霍玉芬：《信托法要论》，中国政法大学出版社2003年版，第39页。

② 公益信托和私益信托都存在受益人不特定的情形。通常易生受益人不特定的私益信托，乃是集团信托及准集团信托两种，因如欲使其受益人得以一致行使权利恐生困难，故有必要设置信托监察人，以维护受益人的权益。参见〔日〕四宫和夫：《信托法（新版）》，有斐阁1994年版，第337页。受益人不特定的形态大致可以分为两种：其一是仅设定成为受益人的资格要件或适格要件，而并未具体指定具备该要件的受益人；其二是以一定的资格地位为受益人的前提要件，如受益人的资格地位发生丧失或变更，则受益人的身份会发生变动而失去其固定性。参见〔日〕松本崇、西内彬：《信托法信托业法兼营法》，第一法规，昭和五十二年，第69页。集团信托，因其受益人为多数人，且因受益权的转让而经常变动，亦得认为其受益人不特定。参见〔日〕中野正俊：《信托法讲义》，酒井书店2005年版，第50页。



信托监察人制度。这些国家和地区的信托监察人制度不区分公益信托和私益信托，均适用。2001年《中华人民共和国信托法》（以下简称《信托法》），只在公益信托中规定了信托监察人制度，在私益信托中没有规定。在私益信托中，当受益人不特定、不存在或其他为保护受益人的利益认为有必要时，受益人的权益缺乏保障。因此，我国私益信托中有必要引入信托监察人制度。

为系统地构建我国信托监察人制度，本书分别从理论和实践两方面对信托监察人制度进行了深入的研究。首先，对信托监察人制度的基础理论进行探讨，介绍信托监察人的概念，对信托监察人的历史发展进行深入考察，并对主要国家的立法模式作出比较；其次，将信托监察人制度与信托制度进行联结考察，剖析信托监察人在信托关系中的角色特征，通过与其他制度以及其他信托监督方式的比较，进一步阐述信托监察人的重要性及在特殊情形下在整个信托关系中的重要地位；再次，系统阐述信托监察人的设立条件、设立方式和资格，信托监察人的选任和变更，以及信托监察人的权利义务与责任；最后，对我国私益信托引入信托监察人制度问题进行探讨，并结合我国的信托监察人制度现状，从理论和实践两个角度，深入分析我国信托监察人制度的不足以及在私益信托中引入信托监察人制度的可行性和必要性，并以证券投资基金（我国典型的信托产品）作为实证分析，指出我国营业信托投资者（受益人）自我保护机制的缺失，论证我国在私益信托（包括营业信托）中引入信托监察人制度的可行性、必要性及其实践意义。在参照英美法系和大陆法系信托监察人制度经验的基础上，对我国信托监察人制度的完善提出立法建议。

关键词 信托 信托监察人 信托保护人 信托受益人 信托监督 受益权 私益信托 证券投资基金



ABSTRACT

The trust system is one kind of modern property management system, which takes assets as a core, takes trust as a foundation and entrust as a means. It is also another kind of ingenious design of property transfer and management with highly adaptive compatibility and diverse social function. Protection of beneficiaries' rights in the trust system is the core content. After establishment of a trust, the implementation is mainly focused on achieving trust purposes and interests of the trust beneficiaries. Especially when the beneficiary is unspecific, a non-existing beneficiary cannot or is unable to monitor a trustee. Under these circumstances, the beneficiary could not be effectively protected. But a trust supervisor can make up for these drawbacks of the beneficiary's lax supervision and then protect the trust beneficiary's benefits effectively under certain circumstances.

The trust supervisor first appeared in an offshore trust legal system of the Cook Islands in 1984. In 1922, the trust supervisor was indentified firstly in Japan's trust law. Later, the trust supervisor system was established in the form of statutory in state trust law and also in Uniform Trust Code in the United States. In 1996, the Taiwan district of China established this system in both public trusts and private trusts and was followed by one in Japan's trust law. In China's 2001 Trust Law, a trust supervisor system was established in public trusts only



and has not been stipulated in private trusts. Therefore, in order to safeguard beneficiaries' interests, a trust supervisor system should be introduced into private trusts in China when the beneficiary is unspecific, non-existent or for the protection of the interests of the beneficiaries considered necessary. For constructing a trust supervisor system of private trusts systematically in China, this book has indepth research on the trust supervisor system from theoretical and practical aspects separately. First, it has carried on the discussion on the basic theory of the trust supervisor system, introduced the concept of trust supervisor, taken through the review to the historical development of the trust supervisor system and made the comparison to the legislative pattern of main countries. Second, it has analyzed the trust supervisor's characteristics in trust relationships through the joint inspection between trust supervisor and trust law systems, and further elaborated the important role of trust supervisor and the important position in the whole trust relationship. Third, it has elaborated the establishment conditions, methods and qualifications of trust supervisor, then the selection and replacement of a trust supervisor. Moreover, the rights, obligations and responsibilities of a trust supervisor. Finally, it has discussed the issues about introducing the trust supervisor system into private trusts in China and has thoroughly analyzed the drawbacks of the trust supervisor system in China, and the feasibility and necessity of introducing a trust supervisor system into China according to the status quo of trust supervisor system in China from theoretical and practical perspectives.

Taking the securities investment funds (typical trust product in China) as an empirical analysis example, this dissertation points out



the lack of self-protection mechanisms from investors (beneficiaries) of commercial trusts in China and demonstrates the feasibility, necessity and its practical significance by introducing the trust supervisor system into private trusts in China. Based on the development of the trust supervisor system in Anglo-American and civil law systems, this book makes legislative proposals on perfecting the trust supervisor system in China.

Keywords Trust Trust Supervisor Trust Protector Trust Beneficiary Trust Monitoring Beneficiary Benefit Private Trust Securities Investment Trust Funds



目 录

第一章 引言	(1)
第一节 研究目的和意义	(3)
一、研究的源起和目的	(3)
二、研究的意义	(5)
第二节 文献综述	(7)
一、我国研究状况和文献综述	(7)
二、国外研究状况和文献综述	(12)
第三节 研究方法和主要研究内容	(15)
一、研究方法	(15)
二、研究范围、概念界定和主要内容	(17)
第四节 本书的主要创新点	(19)
第二章 信托监察人制度基础理论	(21)
第一节 信托监察人的概念	(23)
一、信托监察人的概念	(23)
二、信托监察人的特征	(28)
三、信托监察人的分类	(30)
第二节 信托监察人的历史发展	(33)
一、信托监察人的产生和早期发展	(33)
二、信托监察人制度在美国的发展	(42)
三、大陆法系对信托监察人制度的创设	(47)
四、信托监察人制度的发展历程及趋势	(53)



第三节 信托监察人制度在各国的立法模式和位置	(54)
一、信托监察人制度的立法模式	(54)
二、信托监察人在信托法中的位置	(55)
第三章 信托监察人制度与信托制度的联结考察	(57)
第一节 信托法律关系与信托监察人的角色特征	(59)
一、信托当事人的权利配置	(59)
二、信托监察人与信托当事人	(67)
第二节 信托监察人制度与其他制度的区别	(69)
一、信托监察人与信托受益人的代理人	(69)
二、信托监察人与信托财产管理人	(70)
三、信托监察人与信托共同受托人	(71)
四、信托监察人与股份有限公司监事	(73)
第三节 信托监察人监督与其他信托监督的关系	(74)
一、内部监督机制	(75)
二、外部监督机制	(80)
第四节 信托监察人制度的价值和弊端	(85)
一、信托监察人制度的价值	(85)
二、信托监察人制度的弊端	(93)
第四章 信托监察人的设立与变更	(101)
第一节 信托监察人的设立条件	(103)
一、受益人不特定	(105)
二、受益人尚未存在	(106)
三、为保护受益人的利益有必要时	(106)
四、目的信托	(107)
第二节 信托监察人的设立方式	(108)
一、私益信托：自愿设立	(108)



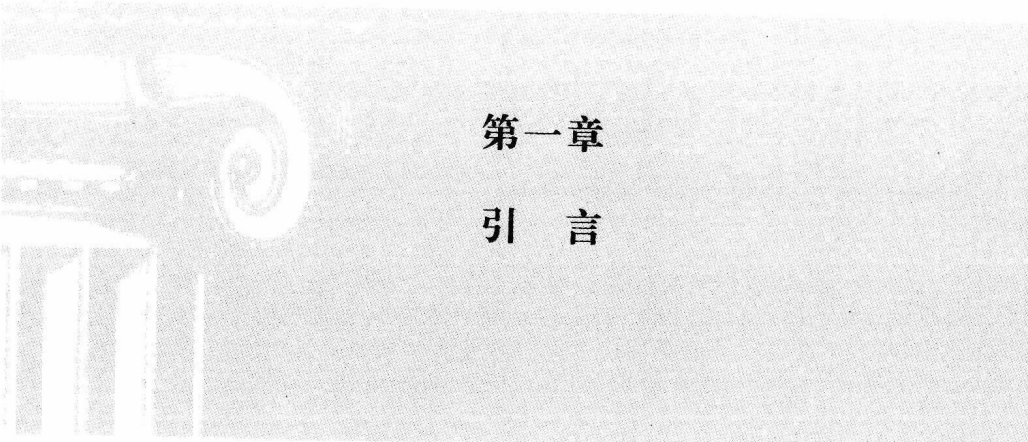
二、公益信托：强制设立	(109)
第三节 信托监察人的资格	(109)
一、信托监察人资格的概念	(109)
二、信托监察人的消极资格	(110)
三、信托监察人的积极资格	(113)
第四节 信托监察人的产生与变更	(115)
一、信托监察人的产生	(115)
二、信托监察人的变更	(120)
第五章 信托监察人的权利义务与责任	(123)
第一节 信托监察人的权利	(125)
一、信托监察人权利的概述	(125)
二、监督受托人的权利	(132)
三、监督信托管理情况的信托监察人权利	(135)
四、报酬请求权、支出费用及损害赔偿请求权	(139)
五、多数信托监察人的议事规则	(141)
六、小结	(142)
第二节 信托监察人的义务	(142)
一、依照信托文件监督受托人的义务	(143)
二、注意义务	(143)
三、忠实义务	(145)
四、公平义务	(146)
五、小结	(147)
第三节 信托监察人的责任	(149)
一、责任设置的争议	(149)
二、信托监察人的责任设置	(159)



第六章 我国信托监察人制度的构建过程及现状分析	… (165)
第一节 我国《信托法》出台前信托监察人制度的立法状况	… (167)
一、信托监察人制度缺失	… (168)
二、纵向行政管理问题突出	… (169)
第二节 我国信托监察人制度的立法过程及存在问题	… (173)
一、我国信托监察人制度的出台：仅限于公益信托	… (173)
二、我国引入私益信托监察人制度的必要性	… (175)
第三节 我国信托监察人制度之实践探讨——以证券投资基金为例	… (186)
一、选择证券投资信托为实证研究对象的原因	… (186)
二、我国证券投资信托基金监督机制的分析与思考	… (191)
第七章 完善我国信托监察人制度的立法建议	… (205)
第一节 外国法的立法动向对完善我国信托监察人制度的启示	… (207)
一、外国信托监察人制度的法典化值得借鉴	… (207)
二、两大法系信托监察人制度的差异	… (209)
三、完善我国信托监察人制度的必要性	… (214)
第二节 我国信托监察人制度的完善建议	… (215)
一、完善信托监察人制度，以全面保护受益人的利益	… (215)
二、将信托监察人放在信托关系人一章	… (217)
三、明确信托监察人的资格	… (219)



四、明确规定信托监察人的辞任、解任以及新信托 监察人的选任	(220)
五、制定多数信托监察人职务的执行规则——以证券 投资信托为例	(220)
六、明确规定信托监察人的权利、义务和责任	(221)
参考文献	(225)
附录 对我国《信托法》的立法建议 ——在第四章新增第四节“信托监察人”	(251)



第一章

引言

