

 零壹融资租赁

主 编：任立华 柏 亮
统 筹：赵慧利

融资租赁

法律风险防范指南



任立华 柏 亮 / 著

零壹融资租赁研究中心出品



中国经济出版社
CHINA ECONOMIC PUBLISHING HOUSE

α 零壹融资租赁

主 编：任立华 柏 亮
统 筹：赵慧利

融资租赁

法律风险防范指南



任立华 柏 亮 / 著

零壹融资租赁研究中心出品



中国经济出版社
CHINA ECONOMIC PUBLISHING HOUSE

北 京

融资租赁法律风险防范指南 / 任立华, 柏亮 著.

北京: 中国经济出版社, 2018. 4

ISBN 978 - 7 - 5136 - 5114 - 1

I. ①融… II. ①任… ②柏… III. ①融资租赁—金融法—中国—指南

IV. ①D922. 282 - 62

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2018) 第 045848 号

责任编辑 张梦初

责任印制 马小宾

封面设计 华子设计

出版发行 中国经济出版社

印刷者 北京力信诚印刷有限公司

经销者 各地新华书店

开本 710mm × 1000mm 1/16

印张 22.5

字数 350 千字

版次 2018 年 4 月第 1 版

印次 2018 年 4 月第 1 次

定价 68.00 元

广告经营许可证 京西工商广字第 8179 号

中国经济出版社 网址 www.economyph.com 社址 北京市西城区百万庄北街 3 号 邮编 100037

本版图书如存在印装质量问题, 请与本社发行中心联系调换 (联系电话: 010 - 68330607)

版权所有 盗版必究 (举报电话: 010 - 68355416 010 - 68319282)

国家版权局反盗版举报中心 (举报电话: 12390) 服务热线: 010 - 88386794

本书编写人员

主 编 任立华 柏 亮

编委会成员^① 任立华 柏 亮 马 康 陈培培
马 健 李 瑞 王译铎

统 筹^② 赵慧利

编 辑^③ 吴雪阳 毛彧之 李 梦

① 任立华(宁夏兴业律师事务所管理合伙人,北京法阁创始人、CEO),柏亮(零壹财经创始人、CEO,中国融资租赁三十人论坛外部理事),马康(宁夏兴业律师事务所律师,北京法阁产品经理),陈培培、马健、李瑞(均为宁夏兴业律师事务所工程机械与融资租赁专业律师,北京法阁核心成员),王译铎(北方民族大学法律专业在校生)。

② 赵慧利(零壹财经合伙人、华中区域总监,零壹融资租赁研究中心总监)。

③ 吴雪阳、毛彧之、李梦(均为零壹融资租赁研究中心研究员)。

前 言

非常感谢您打开本书，相信您一定希望在此看到物有所值的内容，而这也是我写作本书最大的心愿。

为此，我秉持三个原则完成了本书的创作：（1）一切从做减法开始。我是一名律师，职业习惯使然，喜欢化繁为简，单刀直入，以解决问题为最终结果；（2）力争内容的新鲜度。尽量不去复述其他书籍中已经论述的内容，做到本书的独创性和纯干货；（3）用通俗易懂的方式表达。法律书籍离不开法言法语，难免枯燥。为此我尽量通过可视化的图示以及案例来增加可读性和趣味性。

知乎上，帽子先生的《为什么毛泽东从未上过军校，却有超人的军事头脑？》文章很火爆。里面提到毛主席有个习惯：“无论研究什么问题，都要从最根本开始说。”好处在于，可以找出“本源”，从而分析问题、解决问题。

这本书的主题是解决融资租赁实操环节的法律风控。因此，我们就有必要搞清楚融资租赁是什么、怎么玩、有哪些问题？这个思路和毛主席从问题的本源开始是一致的。

融资租赁本质上是实现资金—资源—需求的对接和配置通道。作为平台，它需要为资金方负责，所以要做好风控；作为产品，它必须让需求方满意，所以要促成交易。因此，作为融资租赁的法律服务从业人员，必须

要深入到交易环节和商业场景中，提供风控方案，实现交易目的。

基于此，我们在本书中提出具体的风控指引和裁判规则，让大家以实现预防、化解风险为主，以规避和转移风险为辅，以可预见的接受风险为兜底展开论述。

本书第1章以融资租赁风险树状图作为开端，本书所有的知识点均会围绕这张图展开，读者能清晰地看到全书内容从树根、到树干、再到树枝、最后到树叶展开的体系结构。

第2章是从融资租赁的一个创新引发思考，回顾融资租赁发展的历史沿革，从中看清融资租赁的本质，并通过横向和纵向的比较，认识到融资租赁中的风险并针对性地提出应对办法。

第3章是专门针对融资租赁中的租金进行了全面透彻的分析，通过大数据的支持，对融资租赁盈利来源进行了细分和研究，通过这章内容，我们可以掌握如何合理地确定租金并规避风险。

第4章的焦点放在了租赁物上，这是融资租赁关系成立的重要基础条件，所以专章深度解析。

第5章以概念为线索，按图索骥对融资租赁关系的六个参与主体逐一剖析，有针对性地分析了各个主体可能的风险点，并提出了解决建议。

第6章通过图文并茂的方式，向大家介绍了融资租赁的11种细分模式，区别于目前主流书籍只限于介绍业务模式，本章全方位地对每种细分模式的操作流程、风险点、风险防范建议逐一进行了解答。

第7章分别从法律、会计准则、监管和税收法规这四个角度来审视融资租赁，作为融资租赁发展的四大支柱，有哪些需要特别注意的事项，这一章为您揭开谜底。

第8章从10个角度，以20个重要裁判规为根基，一一列举相关案例，并精心制作案情关系图以便读者快速掌握，从中明确解答了融资租赁纠纷案件中所有重要的争议点，让大家一次性掌握融资租赁类型化案件的司法裁判思路。

第9章是进一步针对目前行业中存在的四个疑难争议问题进行研究，

每一条结论性建议都提供了充分的法律和判例支持。

第10章开端首先展示了一张融资租赁业务的流程图，使读者对融资租赁业务操作流程一目了然，后文对业务操作流程图中的各个环节提出详尽的合规建议，并配以幽默的插图对关键词进行了强调。

第11章是围绕我们律师团队基于 Tower 软件打造的一款名为《融资租赁合同纠纷司法审查指引 V1.0 版》的法律产品延伸出来的内容，主要强调了在实操层面的运用，目的在于帮助不熟悉融资租赁纠纷的公司法务、律师和法官能在阅读本章节后立即就能上手办理融资租赁案件。

最后，我们精心奉上了本律师团队打造的《中国融资租赁司法实务白皮书解析》和《融资租赁合同纠纷法院审判疑难问题解答》，前者从大数据的角度审视行业的动态，从中发现需要重视的问题。后者是我受邀参加2016年结案数稳居西北五省区第一的宁夏兴庆区法院召开的“融资租赁合同纠纷研讨会”时，对法官汇总的疑难问题所做的书面解决方案，该解答基本上涵盖了目前审理融资租赁合同纠纷的一线法官们所亟须明确的问题及解决建议。

最后要感谢我家人的理解，为了完成本书的写作，很长一段时间我泡在图书馆，没空陪伴他们；感谢我的团队，陈培培和马健律师参与了第十章的写作；李瑞律师参与了第十一章的写作，对我们团队的研究成果和实务经验做了整合，为大家提供了文书范本和实战思路；马康律师是整本书所有可视化图的作者，是个非常有产品化思维的“90后”；北方民族大学在校生王译铎负责全书的校对；是他们的参与让这本书更加完美地展现给大家，对他们的辛苦付出表示感谢；感谢零壹租赁和编辑老师们，是他们的耐心等待和精心校对，才使得本书可以顺利出版。

囿于认知局限，本书中如有不成熟的论述，均由我全权负责，也希望读者朋友们可以畅所欲言，对我进行批评指正，以便我可以进一步完善本书的内容。

任立华

写于思静阁

目 录

第1章 看图解析——融资租赁业务风险树状图/1

一、经营理念/3

二、风险控制/6

三、资金来源/10

四、租金设计/13

五、租赁方案/16

六、行政监管/18

七、税改政策/20

八、租赁物/22

九、非诉环节/24

十、诉讼环节/25

第2章 溯本追源——融资租赁业务的正确姿势/27

一、融资租赁的本质/29

二、风控建议/43

第3章 精打细算——融资租赁租金设计及风控建议/51

- 一、盈利类型/53
- 二、盈利来源/55
- 三、租金定价原理与构成/58
- 四、风控建议/59

第4章 关键对象——租赁物里有秘密/67

- 一、关于租赁物的现行规定/69
- 二、租赁物的概念及特征/71
- 三、租赁物的范围/72
- 四、租赁物的风险及应对/76

第5章 关键主体——融资租赁相关主体的权责利及风控建议/79

- 一、出租人——业务发展的推手/81
- 二、出卖人——业务产生的源头/89
- 三、承租人——业务落地的主体/90
- 四、回购人——业务壮大的保障/92
- 五、担保人——提供增信的补充/95
- 六、保理人——业务创新的资方/97

第6章 租赁模式——融资租赁业务模式及合规建议/101

- 一、直接融资租赁/103
- 二、返还式租赁/107
- 三、融资性经营租赁/109
- 四、杠杆租赁/112
- 五、委托租赁/115
- 六、融资转租赁/117
- 七、结构化共享式租赁/120

八、捆绑式融资租赁/123

九、风险租赁/124

十、项目融资租赁/127

十一、联合租赁/131

第7章 四大支柱——融资租赁不得不说的四大体系/133

一、法律/135

二、会计准则/139

三、监管/143

四、税收法规/145

第8章 法官指路——用裁判规则做办案指引/153

一、合同性质篇/155

二、合同效力篇/159

三、租金纠纷篇/162

四、担保纠纷篇/166

五、回购纠纷篇/170

六、租赁物篇/173

七、索赔纠纷篇/176

八、合同解除篇/181

九、保理纠纷篇/186

十、程序篇/192

第9章 问诊疑难——行业四个重大疑难问题的破解建议/197

一、继续履行合同收回全部租金和解除合同取回租赁物能否同时主张/199

二、取回租赁物的私力救济边界/204

三、租赁物的残值确定时点和清算方法/208

四、善意取得的缺陷及应对/212

第10章 过程控制——融资租赁业务的合规建议/217

一、Round one——项目立项阶段/220

二、Round two——尽职调查/221

三、Round three——合同条款的设计/230

四、Round four——合同履行环节/234

五、Round five——债权管理/236

第11章 锦囊妙计——融资租赁实务战术大派送/241

一、诉前准备之风险评估/243

二、诉前准备之案由的审查/246

三、诉前准备之诉请的确定/253

四、诉前准备之主体的审查/273

五、诉讼准备之审查抗辩/278

六、诉前准备之善意取得的审查/283

七、诉前准备之时效的审查/285

八、诉前准备之证据的审查/289

九、执行策略/300

附 录 /305

附录1 中国融资租赁司法实务白皮书解析/307

附录2 融资租赁合同纠纷法院审判疑难问题解答/322

参考文献/339

结 语/341

后 记/343

第 1 章

看图解析

融资租赁业务风险树状图

这本书核心三件事：梳理出风险点、找到解决方法、进行方案展示。本着这样一个思路，在开篇之处，先为大家展示一张融资租赁业务的风险树状图，我们这本书所有的知识点均围绕这张图展开，大家阅读本书时就可以纲举目张，按图索骥地轻松找到重点了。



图 1-1 融资租赁业务风险树状图

一、经营理念

罗辑思维“001 知识发布会”过后，罗振宇让“终局思维”一词火了起来。这种“以终为始”的思维模式，核心在于告诉你对终局做预判，然后反过来看，今天最应该做什么。因此，这种终局思维考虑的必然是本源性问题。作为一个企业的经营理念，正是企业发展壮大的树根，经营理念是否正确，有无风险以及可否持久都会影响到大树的生命力。

具体到融资租赁领域，经营理念层面主要有 3 个风险点：定位不准、过度避险、弱化经营。

1. 定位不准

目前，融资租赁公司的经营理念出现了两个极端，要么成为资金渠道，要么成为促销平台。实际上，这两种情况都不利于行业的发展。

80%，是“售后回租”在融资租赁业务类型中的占比。这样的业务构成把融资租赁公司变成了准银行信贷的角色，只盯着给承租人输入资金，结果把原本高大上的中间业务做成了负债业务和租赁风险极高的业务。实际上《营业税改征增值税试点实施办法》（财税〔2017〕36 号）把“售后回租”税目从有形动产租赁服务改变为金融服务下的贷款服务也足以说明这个问题。但是，售后回租这样“雪中送炭”挽救承租企业信用危机的非

主流业务，定位成主流业务来做，难怪行业在该发挥作用的地方发挥不出，不该发挥作用的地方也无处发挥，行业整体陷入停滞状态^①，实际上，据《经济参考报》报道，业内仅有两成三的企业在正常经营，而有七八成的企业因为缺钱、缺人等原因导致业务停滞或者没有开业，成为空壳公司。这足以说明由于经营理念问题导致的行业空转问题。

40%，是融资租赁在中国工程机械领域信用销售比例中的占比，且这一比例还在持续下滑中。这是中国工程机械市场调查研究中心发布的数据。作为行业曾经的宠儿之所以遭到冷遇，与融资租赁的定位出现偏差不无关系。融资租赁公司，尤其是有厂商背景的融资租赁公司，在成立之初，就先天性地被打上了促销平台的烙印，主要功能定位在服务工程机械主机产品的销售。也正是在这样的背景下，风险控制与业务收入做权衡时，业务收入被放在了首位，风控变成了销售的附属，客户的资质审核更多地流于形式^②。因此，在行业遭遇寒冬期时，这种经营理念的隐患就一下子爆发了。融资租赁公司的应收账款呈现爆炸式增长，回款风险陡增，逾期率和呆坏账居高不下，严重拖累了公司业绩。

2. 过度避险

在以资金服务为导向业务模式下，融资租赁公司的收益和风险很容易失衡，于是回购担保条款成为融资公司的宠儿，该条款貌似是出租人风险管控的“万金油”，可以将所有的风险全部转移出去。但实际上，上海市黄浦区人民法院在《2014—2015 年融资租赁案件审判白皮书》中描述道“……特别是厂商租赁，多表现为当事人签订有《回购合同》，出租人在起诉时往往要求回购人（通常为制造商或经销商）承担回购义务。但由于回购关系的法律性质尚无定论，各方当事人法律关系错综复杂，致使相关案件的审理争议颇大。实践中，绝大多数上诉案件均系由回购义务人提起，占比达到 74.14%”。这恰恰说明融资回购担保条款在实践中饱受争议，存在诸

① 希善堂：《融资租赁公司的经营定位》，载《自贸区融资租赁俱乐部》。

② 岳国宝：《厂商背景融资租赁公司痛定思痛 重塑风控理念》，载《今日工程机械》。

多问题。

实际上,在中国工程机械领域信用销售方式中,越来越多的代理商选择分期,而不是融资租赁方式,就是因为融资租赁公司将审核义务、风险控制、债权催收、租赁物处置全部通过合同约定的方式交给了出卖人,看上去融资租赁公司只需要负责筹措资金和分享收益即可,但这种权责利的分担实际上伴随着合同条款的失衡,必然引发实践层面的抵触和排斥。对此,《融资租赁实务精解与百案评析》一书中专家在点评上海二中院的相关判例时提出了同样的观点,即“作为专业的商事主体,必须有基本的风险意识和判断能力,在经营活动中遭遇风险也是商业活动的基本内容。为此,最大程度防范和降低风险都可接受。但是,此种风险规避行为应当有限度,不能将全部风险都转移给其他合同当事人,而自己无需承担任何风险”。因此,在经营理念中必要的风险回避是没有问题的,但是一定要注意,风险应对理论中是包括风险回避、降低、分担和承受四个选项的。风险是客观存在回避不了的,同时风险并不意味着都是损失,且一方风险的降低常常是以另一方风险的增大为代价,此消彼长。明智的策略是不是零和博弈,需要博弈双方不把风险全部推给对方,需要参与各方肝胆相照、同舟共济。

3. 弱化经营

融资租赁是外来语,英文原意是“财务租赁”(Financial Lease),意思是为承租人提供财务安排服务。所以,融资租赁实质上是为承租人提供财务安排的服务。这个财务安排包括融资、融物、节税设计、改善财务报表、资产管理等多项综合财务服务业务。但是,国内行业更多地侧重于融资,即被当作贷款性质的租赁业务。但实际上融资租赁公司真正的价值在于其独立的判断能力和对租赁物的经营能力。

判断能力在于,融资租赁公司可以对自己看好的项目使用自己的信用为承租人增信,选择有发展前景的行业或企业,向承租人提供匹配的资金方案、租赁物采购计划及节税安排,避免用自己的劣势PK银行的优势,不仅获得金融收益,还可获得贸易收益、服务收益和管理收益。

经营能力在于,融资租赁公司可采用技术手段监测和控制租赁物件的

运行状态，在设计租赁方给予增加余值担保与余值经营条款，给予客户对资产需求更多的灵活性，客户可选择续租、退租，以减少不必要的长期投资。同时，通过提高租赁物的残值处理、经营或咨询服务管理来增加收益项目，从而避免以净利差为唯一盈利来源这一不可持续的商业模式，形成差异化的融资服务实体。根据战略咨询公司罗兰贝格发布的《融资租赁：行业转型进行时》报告指出，未来国内租赁业务将减少类信贷业务的占比，由目前的融资性租赁业务朝经营性租赁业务方向转型是大方向。这也足以说明强化管理能力，减少信贷业务是大势所趋。

实践中出现的风险融资租赁、项目融资租赁、结构化共享式租赁、捆绑式融资租赁等新业务模式，无一例外都是把原来传统的融资租赁不愿、不敢、不屑做的事和责任（风险）主动揽到自己身上，主动参与和强化风险经营，尽其所能地做好租后服务，结果实现了双赢。因此，“经营性租赁”的价值在于，启示大家主动承担风险，不但降低了风险，也为出租人带来了更多的盈利点，原来传统的融资租赁只有息差一个盈利点（单点），而现在有多个。^①

因此，上述经营理念问题将不仅仅导致融资租赁公司的生存空间越来越小，更会引发经营风险。因此，必须高度重视。那么如何破解呢？我们建议一定要好好研究融资租赁的本质及商业模式，结合公司自身特点，从而打造出符合市场需要、具有竞争力的产品和服务。

二、风险控制

金融的本质是风险。因为金融行为都是将当下的资金使用出去，以期在未来获益。未来能否获利，获利多少，都具有不确定性，这种未来的不确定性，正是风险的本质。融资租赁作为资金密集型的行业，风险如影随形。上要对资金方负责，下要把控承租项目的甄别和运营风险。由于承租方信息不透明、财务报表不健全、实际的资信水平参差不齐等问题，一旦

^① 《融资租赁行业的几个创新点》，载《中国融资租赁网》，2017。