

期货运作管理的 法律实务

李明良 著

人民法院出版社

期货运作管理的法律实务

李明良 著

人民法院出版社

责任编辑 于新年
技术编辑 辛 叶
封面设计 成金生

期货运作管理的法律实务

李明良 著

出版发行/人民法院出版社

社址/北京市东交民巷 27 号 (最高人民法院机关大院)

电话/65136849 65134290 65299981 邮编/100745

开户银行/中国工商银行北京王府井分理处

开户名称/人民法院出版社 帐号/046061-68

(通过本社邮购另加 15% 邮费)

经销/各地新华书店与其他书店 印刷/保定市大丰彩印厂

开本/850×4168 毫米 大 32 开 印张/24 字数/599 千

版本/1996 年 6 月第 1 版 印次/1996 年 6 月第 1 次

印数/0001—5000 定价/35.80 元

书号/ISBN7-80056-383-9/D·455

版权所有 侵权必究

序

曾宪义

期货交易乃近代经济发达之产物。从世界范围看，它源于1865年美国芝加哥期货交易所第一张标准化合约交易；在我国则可溯及1918年6月设立的北平证券交易所，此为国人设立之最早交易所。在此所内，可进行公债、证券等期货交易。1949年以后，基于当时特定的政治、经济背景，各类交易所关门，期货交易亦被取消。

八十年代末九十年代初，我国重开期货市场。这实为改革开放不断深化之必然，也是社会主义市场经济发展之必需。经过几年来的不断摸索，我国的期货交易业已形成一定的市场规模，期货市场之功能亦在市场经济运行中日益显现出来。如今，人们已初步形成这样的共识：作为一种与现货交易相区别之全新的交易形态，期货交易因其独有的种种特性和功能已经成为社会主义市场经济体系中不可或缺的重要环节。

历史表明，规范的期货市场可以促进市场经济的发展。反之，不规范的期货市场则对市场经济发展危害甚大，民国十年（1921年）发生的交易所信用危机——“民十信交风潮”便是这种危害之例证。目前，我国的期货市场相当不规范。相关的法律建设还很不完备。自立法方面看，现有的期货市场立法明显滞后于期货交易和管理之实践。就执法过程而论，期货争议的处理大多是依

行政手段。同时，期货交易当事人的法律意识也相当淡薄，依法交易、依法护权的观念相当缺乏。因此，以更加完善而有效的法律规范调整期货市场，加强期货市场的管理执法，提高期货从业人员法律知识和法律意识，乃是期货市场建设当务之急。

本书从期货法律关系角度着手，分别探讨了我国期货市场法制建设中的一系列热点问题。如：期货市场法制化、期货交易所及其会员的法律地位、期货商法律制度、期货结算机构的法律问题、期货合约的法律分析、期货交易行为的法律规范、期货交易风险的法律控制及期货交易的法律责任等。本书立足上述重大问题，辅以丰富的案例，深入浅出，生动活泼有一定可读性。作者曾多年从事审判工作，又有期货交易及管理的实践经验，书中对相关问题的分析不仅具有理论开拓意义，而且对期货交易实践及司法审判工作具有操作性指导意义。

李君明良自1991年攻读法律史专业台湾法方向研究生，获硕士学位后，继续攻读民法学博士课程，余忝列导师。在校期间，他潜心学问，勤于思索，常有论文发表，有较好的理论功底。本书为其第一部著作，虽尚有一些章节不够圆熟通达，亦有一些尚欠深入细致的分析，但仍不失“呦呦鹿鸣”之新意。书成，余喜法学界新人辈出如积薪，写了以上几句话。

是为序。

1996年3月8日

作序者系中国人民大学法学院院长、教授、博士研究生导师

序

王利明

在中国社会主义市场经济体系中，期货市场是一个新兴的市场，但其发展异常迅速，以至于期货行业成为新的经济“热点”。我们看到，期货市场的发展是社会主义市场经济发展的实际需要所推动的。期货市场回避风险，发现价格的功能在社会主义市场经济运行中也日益显现出来。但是，我们也看到，期货市场是一个具有高度投机性和高风险的市场，如果不加以规范，不仅不能发挥其应有的功能，相反将会产生许多消极作用，甚至对社会经济秩序产生危害作用。近几年来，在我国期货市场的运行过程中，诸如期货市场开办违规，期货交易资格欠缺，或期货交易行为不规范等许多棘手的问题和矛盾，如果将其纳入法制轨道，应该会迎刃而解。所以，我始终认为，没有法律规范的期货市场并不是真正的市场，正如在没有规则支配下进行的竞赛不是真正的竞赛一样。

我国自期货市场开办以来，适应期货交易迅速发展的需要，有关期货交易的实用操作技术等书籍也如雨后春笋般地涌现出来，构成近年来中国书籍出版行业的一大特色。但这些书籍中很少涉及法律对期货市场的调控问题，这不能不说是期货市场研究的一大缺陷。本书从法律角度探讨了期货交易所及其会员、期货结算

机构、期货商等期货法律关系主体的若干问题，并在期货合约的法律分析，期货交易风险的法律控制及期货法律责任等方面提出了自己的看法。尽管有些观点还有待于作深入的探讨，但从对期货市场的法律规范角度探讨期货交易问题，无疑应成为我国期货交易研究的重点。

本书作者在从事多年审判工作后进入人民大学学习，经过刻苦努力、掌握了较为深厚的民商法理论功底。在中国期货市场起步之初，作者即试图在期货市场的法律规制领域进行探索，并深入到期货交易所和期货经纪公司进行社会实践，掌握了大量的第一手材料，积累了一定的期货交易及其管理的经验。这些都一定程度地反映到了本书中。当然，本书也不是尽善尽美的，书中的某些观点也需要作者作进一步深入的研究。希望作者以本书的出版为起点，在今后的学习研究过程中更加努力，取得更丰硕的研究成果！

是为序。

1996年3月6日

作序者系中国人民大学法学院教授、博士研究生导师

作者简介

李明良，男，中国人民大学法学院民商法学博士。长期致力于民商法学研究，已发表学术论文10余篇，并参加了“海峡两岸民商法律纠纷仲裁制度”、“海峡两岸关系条例评析”、“高校法人制度”和“教育仲裁制度”等国家级课题的研究。1990年曾获四川省法院系统首届学术论文奖。1993年获中国人民大学首届课外学术征文(博士、硕士研究生组)一等奖。

内容精要

这是我国第一部关于期货运作管理法律实务的工具书。本书从期货法律关系主体角度，根据我国现行规范性文件精神，参考发达国家或地区的立法，论述了期货交易、经纪部门、客户的权利义务、法律责任和其他法律实务问题；对期货合约、市场风险的控制和典型期货案件进行了法律分析并提出建议。本书可作为期货经营管理的法律指南。

目 录

序

第一章 中国期货市场法制化	(1)
第一节 期货市场的产生与法律规制	(1)
一、国外期货市场的产生及法律规制	(1)
(一) 期货市场的产生	(1)
(二) 期货市场的法律规制	(2)
1. 期货立法的美国模式	(3)
2. 享受后发性利益的期货立法	(6)
二、中国期货市场的产生与发展	(6)
(一) 中国期货市场的起步	(6)
(二) 中国期货市场的发展	(8)
(三) 中国期货市场发展中的问题	(9)
(四) 中国期货市场的整顿	(11)
1. 期货交易所的整顿	(11)
2. 期货经纪公司的整顿	(13)
3. 境外期货交易的整顿	(14)
(五) 中国期货市场整顿后的思考	(15)
1. 期货交易所的开办和运作	(15)
2. 期货交易品种	(17)
3. 期货经纪公司	(17)
第二节 中国期货市场法制化	(19)

一、期货市场法律规制的理由	(19)
二、期货市场法律规制的原则	(22)
(一) 中国期货市场地方立法的原则	(22)
(二) 国外期货市场的法律规制原则	(24)
(三) 我国对期货市场法律规制原则的研究	(25)
(四) 中国期货市场法律规制原则的设计	(26)
1. 合法性原则	(26)
2. 期货市场统一管理原则	(30)
3. 公开、公平和公正原则	(33)
三、期货市场法律规范体系	(34)
(一) 关于期货市场法律规范体系的不同认识	(34)
(二) 期货市场法律规范体系	(35)
1. 法律	(35)
2. 行政法规	(35)
3. 部门规章	(36)
4. 地方性法规	(37)
5. 地方性政府规章	(37)
第二章 期货交易所的法律地位	(38)
第一节 期货交易所的性质	(38)
一、期货交易所的营利与非营利问题	(38)
二、期货交易所的会员制与公司制问题	(39)
三、期货交易所对于交易的独占权	(41)
第二节 期货交易所的功能	(42)
一、维护市场交易纪律的功能	(43)
(一) 防止价格操纵和市场垄断	(43)
(二) 监视制度	(43)
二、维护交易正常运行的功能	(44)

三、健全财务功能	(45)
(一) 建立最低保证金标准	(45)
(二) 检查会员财务	(46)
(三) 每日结算制度	(46)
四、自律功能	(46)
第三节 期货交易所的设立	(48)
一、期货交易所的设立要件	(48)
(一) 期货交易所设立要件的比较研究	(48)
1. 美国期货立法关于期货交易所设立要件的规定	(48)
2. 日本期货立法关于期货交易所设立要件的规定	(49)
3. 香港期货立法关于期货交易所设立要件的规定	(49)
(二) 我国对期货交易所设立要件的规范	(50)
二、期货交易所的设立程序	(52)
(一) 概说	(52)
(二) 设立期货交易所应提交的文件	(53)
第四节 期货交易所的业务	(54)
一、本来业务	(54)
(一) 开设期货交易时必需的设施	(54)
(二) 交易大厅的交易管理	(55)
(三) 会员入会、退会、经费分配及征收席位费的管理	(56)
二、附带业务	(56)
(一) 上市期货合约商品的质量管理	(56)
(二) 上市合约的调查研究	(57)
(三) 发行刊物, 促进期货事业的发展	(57)

(四) 交易责任准备金的管理	(57)
(五) 特别担保金的管理	(58)
(六) 期货争议的仲裁	(58)
第五节 期货交易所的组织机构	(58)
一、期货交易所会员大会	(59)
(一) 会员大会的权力和职责	(59)
(二) 会员大会会议	(60)
二、期货交易所董事会	(61)
(一) 董事会的组成	(61)
(二) 董事会职权	(61)
(三) 董事会和董事的法律责任	(61)
三、期货交易所监事会	(62)
(一) 监事会的组成	(62)
(二) 监事会的职责	(62)
第六节 期货交易所的财务制度	(63)
一、期货交易所资本金	(63)
二、会员席位费、特别清算保证金, 特别担保金或业务保证 金的管理	(64)
三、期货交易所盈利的处理	(64)
第七节 期货交易所的规范化——各种规章制度的完善	(65)
一、期货交易所章程	(65)
二、期货交易所交易规则	(67)
三、期货经纪业务规则	(72)
(一) 期货交易所制定经纪业务规则的意义	(72)
(二) 期货经纪业务规则的性质	(73)
(三) 期货经纪业务规则的效力	(73)
(四) 期货经纪业务规则的内容	(73)

四、期货交易纠纷处理规则	(74)
第三章 期货交易所会员的法律地位	(76)
第一节 期货交易所会员资格条件	(76)
一、期货交易所会员资格条件	(76)
(一) 会员必须是法人	(77)
(二) 会员资产条件	(77)
(三) 会员资信条件	(78)
二、期货交易所会员资格条件的比较研究	(78)
(一) 日本商品交易所法	(78)
(二) 美国芝加哥商品交易所 (CME)	(81)
(三) 香港期货交易所有限公司规章条例	(82)
第二节 期货交易所会员资格的取得	(84)
一、期货交易所会员资格的取得	(84)
(一) 原始取得	(84)
(二) 继受取得	(85)
二、期货交易所会员资格取得的海外立法	(85)
(一) 日本商品交易所法	(85)
(二) 美国芝加哥商品交易所 (CME)	(87)
(三) 香港期货交易所有限公司规章条例	(89)
第三节 期货交易所会员的退出	(91)
一、期货交易所会员的退会	(91)
二、期货交易所会员资格丧失的立法比较	(92)
第四节 期货交易所会员的权利与义务	(94)
一、期货交易所会员的权利	(94)
二、期货交易所会员的义务	(96)
第四章 期货商法律制度	(98)

第一节 概述	(98)
一、国外关于期货商的立法例	(98)
二、中国期货商制度的理论与立法	(102)
三、中国期货商法律制度的构建	(104)
(一) 期货商种类	(104)
(二) 期货商的权利、义务	(105)
第二节 期货经纪商资格条件	(107)
一、我国期货经纪商资格条件的理论与立法	(107)
二、美国期货立法关于期货经纪商资格条件的规定	(109)
三、日本《商品交易所法》关于期货经纪商资格条件的规定	(114)
四、新加坡期货交易所法关于期货经纪商资格条件的规定	(115)
第三节 期货经纪商资格的取得	(116)
一、期货经纪商许可制度	(116)
(一) 准则主义与许可主义	(116)
(二) 期货经纪商设立的准则主义与许可主义	(117)
二、期货经纪商资格的取得	(119)
第四节 期货经纪商的民事权利能力	(123)
一、期货经纪商民事权利能力的概念和特点	(123)
(一) 期货经纪商的民事权利能力受法律和行政命令的限制	(124)
(二) 期货经纪商民事权利能力受目的范围的限制	(124)
二、期货经纪商民事权利能力的内容	(124)
第五节 期货经纪商的权利义务	(128)
一、期货经纪商的权利	(128)

(一) 佣金请求权·····	(128)
(二) 保证金请求权·····	(129)
(三) 平仓的权利·····	(129)
(四) 交易介入权·····	(129)
(五) 留置权·····	(130)
二、期货经纪商的义务·····	(130)
(一) 遵守客户指令的义务·····	(130)
(二) 向客户报告的义务·····	(131)
(三) 风险披露义务·····	(132)
(四) 纪录保持义务·····	(132)
(五) 替代客户履约的义务·····	(132)
第六节 期货经纪商的分支机构设置·····	(133)
一、期货经纪商分支机构设置的必要性和可行性·····	(133)
二、期货经纪商分支机构设置的法律地位·····	(134)
(一) 不具有企业法人资格·····	(134)
(二) 不独立承担民事责任·····	(134)
(三) 不能从事期货自营业务·····	(134)
三、设立期货经纪商分支机构的要件·····	(135)
四、期货经纪商分支机构设置的实践问题·····	(136)
(一) 分支机构设置的审核程序·····	(136)
(二) 材料申报·····	(137)
(三) 名称使用问题·····	(137)
第七节 兼营期货经纪商的法律问题·····	(137)
一、兼营期货经纪商的整顿·····	(137)
二、兼营期货经纪商的法律地位·····	(141)
三、兼营期货经纪商的资格条件·····	(142)
四、台湾期货立法对兼营期货经纪商的规范·····	(143)

第五章 期货结算机构的法律问题	(145)
第一节 概述	(145)
一、期货结算机构的设立.....	(145)
二、期货结算机构的类型.....	(146)
三、期货结算机构的职能.....	(147)
(一) 分担市场风险.....	(147)
(二) 提供交易担保.....	(147)
(三) 结算服务.....	(148)
(四) 监管实物交割.....	(148)
第二节 结算会员制	(149)
一、结算会员的资格取得.....	(149)
二、结算会员的权利.....	(150)
(一) 获得担保权.....	(150)
(二) 代为结算权.....	(151)
(三) 获得报酬权.....	(151)
第三节 期货结算机构业务规则	(151)
一、所有交易必须结算.....	(151)
二、登记制度.....	(152)
三、结算保证金制度.....	(152)
四、逐日盯市制度.....	(154)
(一) 平仓结算.....	(155)
(二) 持仓结算.....	(156)
第四节 期货结算体制的海外立法	(157)
一、美国的期货结算立法.....	(157)
(一) 结算机构的设置.....	(157)
(二) 结算机构的财务制度.....	(157)
(三) 结算机构的运作.....	(158)
二、香港期货结算机制.....	(159)