

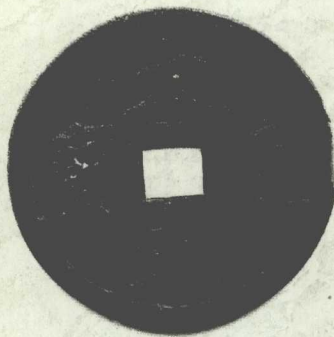
**Financial
Law
Forum**

金融 法苑

2001 · 10

总 第 四 十 八 期

北京大学
金融法研究中心 编



- 建构中国地缘制度生态信息系统（上）
- 从“股东至上主义”到“债权人主义”
- 证券电子交易的合同法律问题
- 中国反倾销，任重而道远（下）
- 法条竞合略谈

法律出版社
LAW PRESS CHINA

0912.280.1

p

2

金 融 法 苑

2001 年第 10 期 总第 48 期

北京大学金融法研究中心 编

法 律 出 版 社

图书在版编目(CIP)数据

金融法苑. 2001年第10期. 总第48期/北京大学金融
法研究中心编. —北京: 法律出版社, 2002. 5
ISBN 7-5036-3327-1

I. 金… II. 北… III. 金融法-研究-丛刊
IV. D912.280.4-55

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2002)第 032165 号

出版/法律出版社

总发行/中国法律图书公司

印刷/铁道部十八局一处涿州印刷厂

经销/新华书店

责任印制/李跃

开本/A5

印张/5.125 字数/132 千

版本/2002 年 7 月第 1 版

2002 年 7 月第 1 次印刷

法律出版社地址/北京市西三环北路甲 105 号科原大厦 A 座 4 层(100037)

电子信箱/pholaw@public.bta.net.cn

传真/(010)88414115

电话/(010)88414121(总编室)

(010)88414143(责任编辑)

中国法律图书公司地址/北京市西三环北路甲 105 号科原大厦 A 座 4 层(100037)

传真/(010)88414897

电话/(010)88414899 88414900

(010)62534456(北京分公司)

(010)65120887(西总布营业部)

(010)88414934(科原大厦营业部) (010)88960092(八大处营业部)

(021)62071679(上海公司)

商务网址/www.chinalaw-book.com

出版声明/版权所有, 侵权必究。

书号: ISBN 7-5036-3327-1/D·3045

定价: 11.00 元

(如有缺页或倒装, 本社负责退换)

公司治理——“真实的谎言”？

人称2002年是“上市公司治理年”。其实，将其称为“公司治理年”也未为不可。上网搜索一下“公司治理”，相关的结果铺天盖地。我们可以看到：中国证监会和国家经贸委联合发布了《上市公司治理准则》，“标志着我国上市公司治理结构的制度建设方面迈出重要一步”；我们可以看到：学界关于公司治理的讨论，正在如火如荼地进行，独立董事、关联交易、信息披露、治理结构……各种观点建议层出不穷，颇有“百花齐放”之势。

对这一焦点，企业界也表现出相当的兴趣，而且表面上也相当配合。尤其是上市公司，它们按照《上市公司治理准则》的要求，在年报上增加了“公司治理”一章；董事席位中，不少公司也为独立董事空下几席之地，找不到合适的人选，便耐心虚位以待。但是，在重重包装下面，大家都心知肚明：“星星还是那颗星星，月亮还是那个月亮”，不少公司实质上还是原来“那副嘴脸”，甚至可能更难看。

有文章评论说，多数公司年报关于公司治理的部分都把自己夸得十全十美，以至于让人怀疑如此大张旗鼓狠抓公司治理是不是太“小题大做”了。其实，不能只怪公司搞表面文章。先哲早就说过，凡是存在的便是合理的。公司企业在改革其治理结构时，以静制动，不为外力所左右，也自有其原因。或者内部阻力过重，或者自身动力不大，这种情况下，公司搞些花样，作些假相来迷人眼目不足为奇。对外力而言，不单“大题”，小题也未可不用大作，只要“作”在点子上即可，防微杜渐总是好的。每一个现象后面，都有其经济、制度、文化、历史等等方面的原因，都有其存在的特定“地缘生态系统”。每一个

(本期执行编辑:车梗)

目 录

专 论

- 建构中国地缘制度生态信息系统(上)…………… 吴志攀(1)

热点透视

- 从“股东至上主义”到“债权人主义”…………… 张建伟(11)

法官看法

- 浅谈《证券法》对《刑法》的补充…………… 李宇先(20)

金融法庭

- 信用卡,用你得思量!…………… 台 冰(24)

海外金融法

- CEDLI——新加坡寿险监管体制改革概述…………… 辛 君(33)

公司法前沿

- 董事的善良管理义务——公司法中的“程序
正义”(三)…………… 罗培新(40)

书评

- 欧洲中央银行的梦想和现实…………… 金 榕(46)

安全顾问

- 安全措施的复杂程度与安全效度的相关分析…………… 陈 浩(51)

金融电子化与法律

- 证券电子交易的合同法律问题…………… 郑顺炎(56)

金融创新

- 我国发展认股权证的设想与法律思考(上)
…………… 杨正洪 郭 雳(64)

经典案例

如何界定“重大性”..... 李清池(70)

金融律师

国际银团贷款中的法律意见书..... 章 靖 于 鹏(78)

金融史话

美国银行业史话(六)..... 冷 静(85)

金融法律培训课程**WTO 与法律**

(11) 中国反倾销,任重而道远(下)..... 新 子(90)

资本市场与法律

(05) 关联交易的规制(上)..... 闵 晋(96)

银行与客户的法律关系

(42) 银行债权与上市公司资产重组..... 毛玲玲(103)

金融债权的保护与法律

(77) 上市公司非流通股质押贷款的法律问题(上)..... 王 瑛(111)

金融衍生工具与法律

场内交易金融衍生工具 v. 柜台交易金融衍生工具..... 罗 英(117)

票据法与银行业务

(01) 有多少权利可以重来?——票据丧失之法律救济(上)..... 以 美(123)

金融犯罪

法条竞合略谈..... 非 弘(128)

诉讼法

票据丧失 权利复得——谈谈公示催告程序..... 谢晓雪(134)

保险法

(40) 再保险法律问题..... 魏双娟(141)

目 录	3
-----	---

观点

社保基金入市	崔 磊(149)
--------	----------

【专论】**建构中国地缘制度生态信息系统(上)**

□ 吴志攀

一、制造业、金融业与制度的“正效应”**(一)广东东莞市**

东莞市委书记佟星很少在凌晨 1:30 点钟前睡过觉,第二天早晨 6:30 点又起床工作了。当笔者问到东莞未来发展时,他说,“东莞再过 5 年,这里的人口将超过 1000 万人,其中外省来东莞打工人口超过 700 多万。现在最要紧的是做好水、电、汽、路等基础设施建设,投资 50 亿元人民币将原来的城区扩大到 200 平方公里”。

位于广州与深圳交通线上

的东莞市,2000 年出口额达到 171 亿美元,2001 年达到 190 亿美元。连续两年排在深圳和上海之后,在全国城市出口额居第三位。^① 东莞地区企业总数中,1/3 资产依然是公有,2/3 资产被民营与合资企业分享。这里有 2800 多家 IT 企业,配套程度非常高。外商投资企业 14000 家,占 34000 企业总数近 24.4%。由于东莞在 IT 业产量规模大,配套品种齐全,业内已有“东莞塞车,世界缺货”之说。

佟书记接着说:“东莞地区工业总产值已超过各业总产值的 95%,农业不足 5%,并已完

① 2001 年北京市出口额为 134 亿美元,天津市出口额为 95 亿美元,山东省出口额为 181.3 亿美元,江苏出口额为 289 亿美元。

成从农业社会向工业社会的转变。由于制造业的发展,积累了资金,地方政府2001年的地方财政收入到达100亿元。制造业需要大量工人,外省来东莞打工的人数超过500多万,本地人口只有130多万。春节从东莞回到外省家乡过年的工人超过了300万,另有一些企业出口订单时间紧,只休息了几天就开始生产了。由于东莞地区制造业发达,电话联络频繁,2001年的电讯业收入79亿元,相当于一个大城市的电讯收入”。

“东莞巨大的加工制造业与出口创汇积累,使这里银行存款超过1500亿人民币,存贷差超过800亿。东莞地区的(含外地人口)人均存款超过2.1429万元人民币。每年从这里汇到外省的資金达到300亿元(含打工族赡家汇款)。东莞地区成为吸收外省就业人口、并向外省输出资金的经济拉动中心,形成了对周边省区经济发展正向拉动效应”。^① 东莞的制造业发展,使这里成为名副其实的不缺资金,

又吸引人才和解决就业的经济拉动中心。

佟书记最后说,“当经济发展越快,越好的时候,解决问题的资源也就会越多”。接着往下推理:当解决问题的资源越充足时,问题就越容易被解决。当问题越是容易被解决时,对经济发展就会更加产生促进作用。

也可以反过来倒着推理:当一个地区的经济越是不发展时,解决问题的资源就越少。当解决问题的资源越少时,问题就越难以解决。当问题越是难以解决时,问题也就会越累积越多,此时经济就更加难以发展。

东莞政府比外省同类规模同级政府人数在相对数量上都要少:32个镇政府总共有公务员1500人,平均每个镇政府50个公务员。32个镇总共有5000个警察,平均每个镇只有151警察,但是,就是这151个人却要為每个镇平均212103常住与外来人口提供公共服务。根据当地法院统计资料显示,当地民事经济案件的结案率达到99%,

^① 对周边地区负效应是指,只从周边地区吸收资金,不提供就业机会的地区。

执行率达到 98%, 民事调解率达到 100%。这些具体数据也证明了佟书记的推理是可以被当地实际数据支持的。

这一推理反映出一个事实: 地缘经济数据与法律制度效果是具有相关性的, 经济数据对制度效果有正向的相关性。笔者将这些与制度效果有相关性的地缘经济数据, 称为地缘制度的生态系统。如同植物的生存需要阳光、空气和水分一样, 制度存在也需要有一定的经济发展基础。如市场经济制度, 需要当地具有一定数额的工业总产值, 一定出口创汇额, 一定的经济增长率, 一定的 GDP 和人均 GDP 等。再如, 金融制度建立, 就需要当地具有一定规模的存款额、贷款额、资金输出或输入规模等。

(二) 珠江三角洲的制造业带

笔者再把东莞的例子, 放大到珠江三角洲。珠江三角洲是一个更大的工业产品制造地带。广东依靠这个制造业带成为全

国第一个 GDP 超过万亿的省份。根据 2002 年《广东经济年鉴》统计, 2001 年广东省工业增加值以 3554 亿元位居全国 31 个省、自治区、直辖市之首, 成为工业经济总量规模最大的地区。这里的服务业产值占 GDP 的比重已超过 42%, 高科技产业占工业增加值的 23%。2001 年广东省的城镇居民人均 GDP 超过 2.5 万元人民币。人均存款达到 1.5 万元。^① 广东省的 GDP 占全国 GDP 总额的 1/9, 而广东省的人口 7298 万, 国土面积 18 万平方公里, 分别占全国人口 1/17.8 和 1/53。

广东省每平方公里的创造价值能力, 超过其他省份。具有如此大的经济资源, 广东解决问题的资源就非常充足了。所以, 广州市的城区改造解决同原来居民的搬迁问题, 也就相对简单了许多, 速度也快得多, 城区改造效果也明显得多。

雄厚的经济资源, 也使得制度更加完善, 更加具有预期与合理。根据《广东省城市化“十五”

^① 2002 年 1 月,《今日民航》“三大都市圈角力谁更强”, 乐岗, 第 84 页。

计划》，到2005年广东将形成三大城市群体：以广州为中心的珠江三角洲城镇群，粤东沿海城镇群和粤西沿海城镇群。到那时，广东全省城市化水平将达到40%以上。其中经济特区与珠江三角洲地区城市化水平达到60%。

根据国际经验，一个国家或地区的城市化水平到达30%是一个临界点。超过这个临界点，该国家或地区将进入加速度发展阶段。而广东2001年就已经超过了临界点，达到了31.5%。珠江三角洲地区地缘延伸，形成珠江口东西两大制造业地带，制造业发展积累了巨大的金融资产。例如，处于这一地区的深圳，2001年存款2800亿，贷款4200亿。深圳面积只有1948平方公里，但是，这里聚集了17家中资金融机构和27家外资金融机构，另外还有130家创业投资公司的总数。深圳聚集了各类金融从业人员达到14万人。深圳经济发展速度已经超过了

香港，金融业发展正在追赶香港。

珠江三角洲地区存款超过万亿，存贷差也相当大。同样，珠江三角洲地区吸收了外省大量的劳动力，向外省输出了数以千亿的资金。广东珠江三角洲与深圳特区连在一起后，该地区对周边拉动效应非常大，而且是正向的拉动效应。珠江三角洲的制度建设，也得到当地经济发展的正向的拉动。

（三）沪苏杭15城市群制造业^①

笔者再把目光转向以上海为中心的长江三角洲地区。2001年，上海市全年实现国内生产总值4950.84亿元，按可比价格计算，比上年增长10.2%，增长幅度连续10年保持两位数水平。2001年上海市金融机构各项存款余额9584.22亿元，当年新增1812.71亿元；贷款余额7187.9亿元，当年新增1221.34亿元。全年金融机构现金收入10102.34亿元，现金支出10305.35亿元，收支相抵现金

^① 同前注，另见2001年《上海统计年鉴》。

净投放 203.01 亿元。

2005 年,上海与长江三角洲地区也将形成超大范围的地缘制造业地带。长江三角洲辐射上海、南京、苏州、无锡、常州、扬州、镇江、南通、泰州、杭州、宁波、湖州、嘉兴、绍兴、舟山等 15 个城市。随着上海到宁波和上海到张家港两座超长海上大桥建造,上海到上述 15 个城市的时间将缩短到 2.5—3 小时之内。该地区有 5000 万人口,并拥有较高的教育水平,为高科技制造业提供了合格的技术工人。该地区制造业迅速发展,正在带动该地区金融资产快速积累。该地区的 GDP 超过 2.5 万亿,人均可支配的现金高达 5 万元(超过 4000 美元)。

根据台湾在大陆商人的问卷调查显示,以上海为中心的长江三角洲地区的制度完善程度在全国都是比较高的,所以,台湾商人愿意到这里来投资。^①

2001 年,江苏省全年完成国内生产总值 9514.6 亿元,比上年增长 10.2%。年末江苏全

省金融机构存款余额 9700.7 亿元,贷款余额 6671.7 亿元,分别比年初增加 1297.1 亿元和 702.3 亿元。存款中,企业存款余额 3610.7 亿元,城乡居民储蓄存款余额 5172.8 亿元,分别比年初增加 397.4 亿元和 716.0 亿元。贷款中,短期贷款余额 4613.9 亿元,中长期贷款余额 1521.9 亿元,分别比年初增加 281.1 亿元和 322.3 亿元。银行现金收入 22799.5 亿元,银行现金支出 22983.8 亿元,净投放 184.3 亿元。年末现金(M0)流通量 1644.3 亿元,增长 8.2%;狭义货币(M1)4455.6 亿元,增长 9.8%;广义货币(M2)11209.3 亿元,增长 14.0%。

江浙沿海地区距离香港及台湾的直线距离比广东和福建更远,但是,现在镇江、昆山、苏州、宁波等地区吸引更多港台投资企业,而且数量还有增长的趋势。这里吸引台湾商人来投资的最主要优势,还是当地的制度与政策的优势。其次,还有交通

基础设施

① 香港凤凰卫视资讯台 2002 年 1 月间的报道。

条件的便利优势。由于国际航班在上海虹桥和浦东两个机场起降的架次比广州白云机场和深圳黄田机场更多,这里成为人流最为密集的地区。上海港货柜装卸量排全国第一,广州港和深圳港排在其后,所以,长江三角洲的物流增长趋势有增不减。

伴随着人流与物流的是资金流,大上海地区的资金集中程度,已经超过珠江三角洲。长江三角洲地区对周边省区的拉动作用也是正向的,外省的打工人口向这里集中,资金从这里向外省汇出。长江三角洲同样显示出拉动周边地区经济发展的正效应,以及拉动制度完善的正效应。

(四) 渤海湾制造业地带

类似的情况在渤海湾也可以看到。渤海湾制造业地带是长江以北的最大制造业地区。这里有北京、天津、廊坊、唐山、沈阳、鞍山、大连、营口、吉林、长春、哈尔滨、济南、青岛、烟台、威海、潍坊、石家庄、保定等18个城市,人口超过5000万, GDP达到2万亿。这个制造业地带的工业基础雄厚,技术工人成熟,有能源和原材料基地,交通

便利。从北京到其他各城市的高速公路网已经使用,飞机1.5个小时,汽车6—8个小时可以到达。假如将来资金和技术问题可以解决,笔者认为应该建设从大连到烟台的海底隧道。这条海底隧道通车后,从辽宁到山东的距离,将从原来的12—15个小时,缩短为1个小时以内,这将大大缩短两个直辖市及五省区之间的物流距离,较大节省运输成本,提高物流效率。

天津、北京、大连和青岛四大经济技术开发区拥有巨大的电子、通讯和药业多种产业。而且,中国将来最有希望的文化产业资源地带,也可能在“两市五省”(京、津、冀、鲁、辽、吉、黑)地缘圈内形成。渤海湾工业制造带还有另外三个省区(晋、豫、蒙)相连,这里拥有巨大煤炭和电力资源、也有巨大的粮食及劳动力供应。

以北京市为例,在2001年全市实现国内生产总值2817.6亿元,比上年增长11%。人均国内生产总值达到25300元,按当前汇率折算,达到3060美元,比上年增长10.2%。出口总额

中机电产品出口占地方企业出口的 59.8%，主要是电子及通信产品。^① 金融保险业：金融保险服务功能进一步增强。全年金融保险业增加值 430.2 亿元，比上年增长 11.6%。金融业务不断扩大。2001 年 12 月，北京市金融机构各项存款余额 12223.4 亿元，当年新增 2476.2 亿元，比上年增长 25.2%；贷款余额 7202.9 亿元，新增 1207.9 亿元，比上年增长 19.9%。全年金融机构现金收入 10577.9 亿元，现金支出 10459.7 亿元，收支相抵现金净回笼 118.2 亿元。北京巨大的金融资源，也支持北京市制度化建设发展。北京是全国律师公认的最讲法制，法官素质最高的地区之一。

再如天津市，全年实现国内生产总值 1826.67 亿元，按可比价格计算，比上年增长 12.0%，继续高于全国平均增长水平。人均国内生产总值由上年的 17993 元增加到 19986 元，增长 11.6%。在国民经济快速增长基础上，财政收入大幅增长。全

市财政收入完成 304.5 亿元，比上年增长 24.4%。年末全市金融机构存款余额 2562.55 亿元，比年初增加 280.9 亿元。城乡居民储蓄存款继续增加，年末城乡居民储蓄存款余额 1284.95 亿元，比年初增加 112.55 亿元，其中城镇居民储蓄存款余额 1117.34 亿元，比年初增加 105.87 亿元；农村居民储蓄存款余额 167.62 亿元，比年初增加 6.68 亿元。企业存款继续增加，年末存款余额 946.89 亿元，比年初增加 75.32 亿元。金融部门逐步扩大贷款规模，年末贷款余额 2159.86 亿元，比年初增加 295.49 亿元，其中短期贷款和中长期贷款分别比年初增加 145.89 亿元和 94.31 亿元。年末存款余额大于贷款余额 402.69 亿元。全市金融机构现金收入 4782.14 亿元，现金支出 4793.23 亿元，收支相抵，货币净投放 11.09 亿元。

天津拥有的经济基础，也支持这里的制度发展成良性循环。人们普遍认为，天津也是最讲规

^① 北京市 2001 年统计。http://www.stats.gov.cn

矩,最讲信用的地区之一。从全国媒体上看,天津商店很少卖假货,很少出伤亡事故。城市居民生活在平稳祥和的氛围之中。

2001年,山东省年全省实现国内生产总值9438.3亿元,按可比价格计算,比上年增长10.1%。人均国内生产总值首次突破万元,按当年价格计算,达到10465元,比上年增加910元,按可比价格计算比上年增长9.1%。同年,山东省金融存贷款规模不断扩大。年末金融机构各项存款余额为8501.7亿元,比年初增加1079.7亿元,比上年多增171.8亿元。其中企业存款余额2307.9亿元,比年初增加221.7亿元,比上年少增130亿元;居民储蓄存款余额5063.8亿元,比年初增加597.8亿元,比上年多增240.9亿元。2001年末全省各项贷款余额7017.7亿元,比年初增加841.6亿元,比上年少增76.7亿元。其中短期贷款余额比年初增加509.7亿元,比上年多增189.8亿元,其中工业、商业贷款分别比年初增加95.3亿元和38.7亿元,而投向农业、个体私营企

业的贷款分别比年初增加178.9亿元、7.4亿元,比上年多增69.6亿元和2.1亿元;中长期贷款比年初增加256.4亿元,比上年少增131.2亿元,其中的个人中长期消费贷款增长较快,比年初增加114.7亿元,比上年多增41亿元。山东的经济实力在广东之后,山东的制度建设也不让广东。这里也被台湾商人投票选为适于投资的法制地区之一。

上述三个沿海地区制造业地带的发展有一些共同的特点,第一,制造业发展带动金融资金积累。第二,金融业积累资源为制造业进一步发展,提供支持。因此制造业与金融业之间形成了良性循环。第三,在上述三个地区的法律制度建设也发展较快,并迅速同国际商业制度与惯例接轨,从外商愿意到这些地区投资的踊跃程度看,这些地区的制度建设,已见成效。

由于上述三个制造业地区带动当地的金融业发展,对拉动全国经济发展,发挥了巨大作用。根据统计部门资料,2001年,广东工业产值,增加3554亿

元,排第一位。江苏、山东、上海、浙江工业产值,分别以 2921 亿元、2908 亿元、1924 亿元和 1781 亿元的增加值总量,分列第二至第五位。

上述五个地区增加值总量合计 13088 亿元,占全部工业增加值比重达到 48.5%,接近全国一半。新增总量占全国新增总量的 60%,拉动全国工业增长 6 个百分点。具体看,广东省工业增加值占全部工业增加值的比重为 13.2%,江苏、山东所占比重相同都是 10.8%,上海占 7.1%,浙江占 6.6%。^①上述三个地区的制度建设,特别是法律与司法的数据化建设,也走在了全国的前面。

二、制造业与金融业互动

我国金融业主要是依靠制造业积累资金,依靠金融交易积累资金较少。这个特点不容忽视。因为这个特点具有一定的“普遍”意义。所谓普遍性意义

是指,不但我国如此,日本、韩国、台湾地区制造业与金融业的发展过程,几乎都是如此。我国制造业带有明显的亚洲地缘特点,看重地缘与人缘因素。所以,我国金融业的制度发展与地缘特点有相关性。

我国改革开放后,先发展起来的制造业地区与出口贸易有密切关系。因此,东南沿海地区的制造业能够率先发展起来。这一时期的第一笔资金的积累,也是在东南沿海地区完成的。如果说 11 年前我国两个证券所,分别选择在深圳和上海时,还被猜测带有某种程度的政策因素的话,现在看起来,当时的选址,也符合资金集中的“地缘优势”。

金融业发展要集中大量资金,而我国的金融资产的集中,主要不是依靠金融交易获得的,而是依靠制造业一点一滴积累起来的。在我国改革开放初期,哪个省制造业越发达,哪个省就会快速积累资金。深圳和上海的发展先后两次证明了这一点。

^① 见中国统计网 <http://www.stats.gov.cn>