

## 卷首语

2015年,伴着春天的脚步,《证券法苑》新一卷又来到了大家面前。

2015年是全面完成“十二五”规划的收官之年,是全面深化改革的关键之年,也是全面推进依法治国的开局之年。

乘着深化改革和依法治国的春风,资本市场的市场化、法治化、国际化进程全面启航。

市场化方面,相关部门积极稳妥地推进股票发行注册制改革,健全资本市场信息披露规则体系,推进监管转型,减少事前行政审批,加强事中事后执法监管,为市场主体公平竞争创造良好环境,鼓励创新,激发市场主体活力和发展潜力。

法治化方面,《证券法(修订草案)》已经全国人大常委会初次审议,预计年内即可完成修改;《期货法》立法工作在积极推进过程当中;监管部门进一步强化稽查执法工作,增强稽查工作的整体合力,严厉打击各种证券违法行为。

国际化方面,沪港通机制不断优化,深港通推出在即,合格境外机构投资者额度上限全面放开,境外上市机制改革步伐加快,更多的金融证券机构将迈出国门,双向满足国际社会投资需求和中国企业金融服务需求。

资本市场改革与发展的浪潮涌动,一方面需要法制的保驾护航,另一方面也为法治研究提供了难得的素材和样本。《证券法苑》愿与理论界和实务

界一道,直面中国资本市场法治建设的热点、难点与重点问题,为繁荣资本市场法治研究、推动资本市场法治建设尽绵薄之力。在各界领导关心和各位作者厚爱下,《证券法苑》创刊七年,连续出版了十三卷,影响力日益扩大。站在新起点上,我们将加倍努力,务求刊物真正办出水平、办出特色、办出实效。

本卷为总第十四卷,包括如下栏目和文章:

**【第五届“上证法治论坛”专栏】**本栏目为本卷特设栏目。

2014年12月27日,上海证券交易所联合中国人民大学、北京大学、华东政法大学以“依法治市:中国资本市场的现实选择和推进路径”为主题,成功举办了第五届“上证法治论坛”。为了将论坛精彩内容更好地呈现给读者,本卷收录了论坛上的领导讲话和法学专家所做的精彩演讲,并做了会议专题研讨综述。

**【理论前沿】**本栏目收录了四篇论文。

薛前强的《虚拟股的定性观察与规则探微——以虚拟股股东保护为中心》一文对虚拟股制度的概念、性质、特点进行分析,认为以合同的方式对虚拟股股东进行保护有欠公允,需要进行修正,以多元化的救济方式强化对虚拟股股东的保护。

王莹莹的《集合信托在现行法律规制下面临的困境突破》一文认为集合信托能够有效地融合信托性、债权性和股权性金融工具。集合信托的内部结构与一般信托存在的差异带来法律规制的不协调,从而引起集合信托的短板劣势加剧。目前的信托业法已经不能够适应集合信托的发展,需要通过立法重新建构商事信托结构模式。

李安安的《资本市场法律移植的制度反思与变革》一文指出法律移植是我国资本市场变革的一条主线,但要处理好西方思想资源与本土问题意识、技术创新与制度创新的关系,以创造性转化的方式推进资本市场法律移植。

赵金龙、答凌霄的《对赌协议若干问题研究》一文通过对对赌协议进行较为全面的介绍,分析了对赌协议的法律属性和法律风险,并提出相应的风险防范措施。

**【实务研究】**本栏目收录了五篇论文。

蔡奕的《上市公司市值管理法律问题与监管对策研究》一文指出实践中市值管理滋生出账户管理、信息披露、涉嫌复合型违法违规等问

题,应当从出台自律规则,创新市值管理违法认定难题,明确市值管理规程与要素,优化环境与配套措施等方面综合治理。

袁钰菲的《借壳上市认定标准研究》一文对借壳上市认定标准的境内外实践进行了研究,提出了我国借壳上市认定标准的监管原则,剖析了借壳上市的具体认定标准并提出了相应的完善建议。

陆华强的《上市公司股份回购的准入标准探析——以K公司股份回购案为中心》一文分析了股份回购的基本特性,以K公司为分析样本研究上市公司股份回购的准入标准存在的问题,并提出改进股份回购准入标准的建议。

杨宏芹、王兆磊的《中小企业私募债券受托管理人诉讼地位研究》一文针对私募债券受托管理人的诉讼主体地位问题进行研究,指出受托管理人作为信托法律关系中的受托人,其不能以实质的正当当事人身份进入诉讼中,但可以作为形式的正当当事人之一的任意的诉讼担当人进入诉讼。

朱世亮、赵菁的《以资产证券化与PPP结合模式化解地方债的法律路径初探》一文对我国地方债务存在的问题进行了分析,对化解地方债务风险作出趋势判断并提出具体操作方法的设想。

**【制度评述】**本栏目收录了四篇论文。

朱林的《证券发行注册制:制度机理、实践与建议》一文从注册制的制度机理、制度实践和改革建议三方面入手,探寻注册制作为一项公法制度的应有之义。

陈岚、宋哲、李昭华、黄丹的《证券公司客户适当性管理法律责任探析——从理念变迁到责任重置》一文从适当性管理理念的变迁入手,结合境外资本市场的先进经验,对证券公司适当性管理理念问题以及相应的法律责任进行了辨析,并提出了相关建议。

李激汉的《证券集团诉讼辨识标准探析》一文针对证券集团诉讼辨识困难这一问题,试图从英美两种典型证券集团诉讼形态中归纳出证券集团诉讼的辨识标准。

黄立新、陈宇、王靓、吴姬君、刘灿辉的《监管转型背景下公司治理监管路径的现状、问题与对策》一文基于监管转型背景,探讨了公司治理监管的法律基础,进而研究了公司治理与信息披露的互动关系,并结合公司治理监管的成本效益分析提出了政策建议。

**【他山之石】**本栏目收录了三篇论文。

Richard LeVine、Aaron Schumacher 与周舒诞的《美国〈海外账户税收合规法案〉简介及中国投资基金业的相关法律义务简述》一文概述了美国《海外账户税收合规法案》，并讨论国内投资基金及投资人在未来两年内应分别如何应对。

赵英杰的《美国小企业公募注册监管及其对我国的启示》一文对美国小企业公募注册融资监管制度进行了分析，并对我国构建小企业注册监管制度提出了建议。

刘瑜恒的《美国股权众筹立法发展及其借鉴意义》一文梳理美国众筹立法要点，借鉴立法创新，为加强投资者保护、促进股权众筹规范发展，提供可行思路和合理建议。

**【译文集萃】**本栏目收录了两篇论文。

乔纳森·R·梅西著，赵渊翻译的《金融监管中的“监管者效应”》一文针对政府通过监管强制性要求(市场主体)必须采用某些原本经由市场或金融领域中“私人秩序”(private ordering)创设出来的特定措施和制度进行研究，揭示“吸收性监管”在金融市场监管中扮演的重要角色，并且这种“吸收”的过程往往会让那些被“吸收”的措施和机制的效率遭到削弱。

张红翻译的《〈德国有偿证券交易法行政处罚款指南〉简介》，专门适用于自然人或法人违反特别披露义务、表决权通知义务以及财务报告义务这三类较为常见的违法行为。这一指南事实上就是有关证券行政处罚的裁量基准，以确保裁量权行使的统一性和平等性，值得我国参考。

**【法治述评】**

本卷收录的《2014年证券市场法治述评》，从立法、行政、司法、自律管理和法治研究等维度对2014年的资本市场法治发展进行了整体梳理和归纳。

《证券法苑》第十四卷的编辑工作已接近尾声，感谢优秀的作者对我们的支持，感谢热心的读者对我们的关爱。2015年，我们将与您一起共同关注中国资本市场的改革和发展，见证法治市场的不断完善。

编者

二〇一五年五月