

学校编码：10384  
学号：200308096

分类号\_\_\_\_\_密级\_\_\_\_\_  
UDC\_\_\_\_\_

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

我国网上证券交易法律问题研究

Legal Research on Online Securities Trading in China

向 钦

向 钦

指导教师：郭俊秀副教授

指导教师姓名：郭俊秀 副教授

专业名称：经济法学

论文提交日期：2006年5月

论文答辩时间：2006年 月

学位授予日期：2006年 月

答辩委员会主席：\_\_\_\_\_

评 阅 人：\_\_\_\_\_

2006年5月

# 厦门大学学位论文原创性声明

兹提交的学位论文，是本人在导师指导下独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考的其他个人或集体的研究成果，均在文中以明确方式标明。本人依法享有和承担由此论文产生的权利和责任。

声明人（签名）：

年 月 日

## 厦门大学学位论文著作权使用声明

本人完全了解厦门大学有关保留、使用学位论文的规定。厦门大学有权保留并向国家主管部门或其指定机构送交论文的纸质版和电子版，有权将学位论文用于非赢利目的的少量复制并允许论文进入学校图书馆被查阅，有权将学位论文的内容编入有关数据库进行检索，有权将学位论文的标题和摘要汇编出版。保密的学位论文在解密后适用本规定。

本学位论文属于

- 1、保密（ ），在 年解密后适用本授权书。
- 2、不保密（ ）

（请在以上相应括号内打“√”）

作者签名： 日期： 年 月 日

导师签名： 日期： 年 月 日

## 内 容 摘 要

网上证券交易是指投资者利用网络资源,完成开户、委托、支付、清算和交割等证券交易行为,实现实时交易,从而将证券上的权利转移给其他投资者的过程。作为一种全新的电子交易方式,网上证券交易具有虚拟性、对技术的依赖性等法律特征。由于它同时具备成本低、不受时间和地域限制、交互性强、服务范围广、高效便捷等优点,越来越多的投资者开始采用因特网这种先进的方式进行证券交易。但网上证券交易在给投资者、证券公司、证券交易所、证券投资咨询机构等市场主体带来巨大的便利和效益的同时,也对传统的证券市场提出了挑战。产生了一些诸如网上信息披露、网上委托权利义务划分及风险的承担、网络欺诈等新问题。根植于传统证券市场的法律制度,陷入了前所未有的困境,需要重新确立许多相应的利益机制和行为规则,以适应网上证券交易的发展。本文试图通过分析网上证券交易与传统证券交易的区别,针对网上证券市场的特点,就网上证券交易委托法律关系、网上证券交易银证法律关系、网上证券交易风险防范及责任承担、网上证券交易立法现状及完善等诸多法律问题进行系统研究,以期明确网上证券交易的理论基础和交易规则。并在分析我国网上证券交易立法现状的基础上,借鉴世界主要国家和地区开展网上证券交易的成功立法经验,力图构建和完善我国网上证券交易立法框架,从而促进我国网上证券市场的健康、快速发展。

**关键词:** 证券交易; 因特网; 法律关系

## ABSTRACT

Online securities trading, a new style of electronic trading which is invisible and technological helps investors realize the timeliness of transaction execution. Through the internet, investors can open accounts and accomplish commissioning, paying and liquidating. Many stock markets around the world have adopted online securities trading. On one hand, more and more investors start to trade over internet because of its ease of use, reliability, wide customer service, low cost, and non-limited of time and areas. On the other hand, online securities trading has challenged the traditional securities market, such as disclosures required of online broker-dealers, online securities fraud, the distribution of the rights and the obligations, the responsibility of the risk and so on. These technological developments also have challenged the market's regulators. Statutes and regulations that were drafted at a time when today's technology was literally inconceivable must be changed or reinterpreted in light of the new technology.

In order to make clear the basic theory and the rule of online securities trading, this paper will focus on the analysis of the difference between the traditional way of securities trading and the online securities trading, the characteristics of online securities trading, the legal relationship among the online commission, the legal relationship between bank and securities company, the distribution of the civil liability of the risk, the introduction and perfection of the legislation of online securities trading. Finally, the author contributes the suggestions to establish the framework of the legislation of online securities trading in China through absorbing the successful legal skills of other countries in which the online securities trading has got a fast development.

**Key Words:** Securities Trading; Internet; Legal Relationship

厦门大学博硕士学位论文摘要库

目 录

前 言 .....	1
<b>第一章 网上证券交易概述 .....</b>	<b>3</b>
<b>第一节 网上证券交易的概念和法律特征 .....</b>	<b>3</b>
一、网上证券交易的概念 .....	3
二、网上证券交易的法律特征 .....	3
<b>第二节 网上证券交易的主要设施和交易流程 .....</b>	<b>4</b>
一、登记开户 .....	5
二、委托下单 .....	5
三、清算交割 .....	6
<b>第三节 网上证券交易的优势分析 .....</b>	<b>6</b>
一、成本优势 .....	6
二、信息优势 .....	6
三、时空优势 .....	7
四、服务优势 .....	7
五、公平优势 .....	7
<b>第二章 网上证券委托交易法律关系 .....</b>	<b>9</b>
<b>第一节 网上证券交易主体认定 .....</b>	<b>9</b>
一、网上证券经营机构准入 .....	9
二、投资者身份认证 .....	12
<b>第二节 网上证券委托交易法律性质分析 .....</b>	<b>13</b>
一、代理说 .....	14
二、特殊委托合同关系说 .....	15
三、行纪说 .....	15
<b>第三节 当事人之间的权利与义务 .....</b>	<b>16</b>
一、投资者的权利与义务 .....	17
二、证券公司的权利与义务 .....	17

<b>第三章 网上证券交易银证关系法律问题</b> .....	20
<b>第一节 网上证券交易银证合作方式——银证转账</b> .....	20
一、“分账式”模式 .....	20
二、“合账式”模式 .....	21
<b>第二节 银证转账中各主体之间的法律关系</b> .....	22
一、开户环节 .....	22
二、证券委托买卖环节 .....	23
三、证券交易清算环节 .....	23
<b>第三节 当事人之间的权利与义务</b> .....	23
一、银行与证券公司共同的权利与义务 .....	23
二、银行一方的权利与义务 .....	24
三、证券公司一方的权利与义务 .....	25
四、投资者一方的权利与义务 .....	26
<b>第四章 网上证券交易风险防范及责任承担法律问题</b> .....	27
<b>第一节 网上证券交易存在的风险</b> .....	27
一、技术风险 .....	27
二、网络欺诈 .....	28
三、政策风险 .....	28
<b>第二节 网上证券交易风险防范措施</b> .....	28
一、投资者 .....	29
二、证券公司 .....	30
三、证券监督管理部门 .....	31
<b>第三节 网上证券交易风险民事责任划分</b> .....	32
<b>第五章 我国网上证券交易立法现状与完善</b> .....	36
<b>第一节 我国网上证券交易立法现状</b> .....	36
一、网上证券交易的法律框架 .....	36
二、我国网上证券交易的法律依据 .....	36
三、现行立法存在的问题 .....	37
<b>第二节 我国网上证券交易立法的完善</b> .....	39

## 目 录

---

一、立法目的.....	39
二、立法价值取向.....	39
三、立法框架.....	39
四、立法模式.....	40
五、具体法律制度建议.....	40
<b>结 语</b> .....	44
<b>参考文献</b> .....	45

厦门大学博硕士论文摘要库

厦门大学博硕士学位论文摘要库

## CONTENTS

<b>Preface</b> .....	1
<b>Chapter 1 Summary of Online Securities Trading</b> .....	3
<b>Subchapter 1 Definition and Characteristics of Online Securities Trading</b> ...	3
Section 1 Definition of Online Securities Trading .....	3
Section 2 Characteristics of Online Securities Trading .....	3
<b>Subchapter 2 Equipment and Process of Online Securities Trading</b> .....	4
Section 1 Open an Account .....	5
Section 2 Commission .....	5
Section 3 Liquidation .....	6
<b>Subchapter 3 Analysis on the Advantages of Online Securities Trading</b> .....	6
Section 1 Cost .....	6
Section 2 Information .....	6
Section 3 Time and Space .....	7
Section 4 Service .....	7
Section 5 Fairness .....	7
<b>Chapter 2 Legal Relationship of Online Trading Commission</b> .....	9
<b>Subchapter 1 Qualification of the Subjects</b> .....	9
Section 1 Qualification of Securities Company .....	9
Section 2 Qualification of Investor .....	12
<b>Subchapter 2 Analysis on the Theory of Online Securities Commission</b> .....	13
Section 1 Theory of Agency .....	14
Section 2 Theory of Special Commission Contract .....	15
Section 3 Theory of Commission Agency .....	15
<b>Subchapter 3 Rights and Obligations of the Subjects</b> .....	16
Section 1 Investor's Rights and Obligations .....	17
Section 2 Securities Company's Rights and Obligations .....	17
<b>Chapter 3 Primary Legal Questions on the Cooperation of Bank and Securities Company</b> .....	20
<b>Subchapter 1 Cooperation Models of Bank and Securities Company</b> .....	20

Section 1	Two Respective Accounts .....	20
Section 2	One Account .....	21
<b>Subchapter 2</b>	<b>Legal Relationship between Bank and Securities Company</b> .....	<b>22</b>
Section 1	Open an Account .....	22
Section 2	Commission .....	23
Section 3	Liquidation .....	23
<b>Subchapter 3</b>	<b>Rights and Obligations of the Subjects</b> .....	<b>23</b>
Section 1	Common Rights and Obligations of the Subjects .....	23
Section 2	Rights and Obligations of Bank .....	24
Section 3	Rights and Obligations of Securities Company .....	25
Section 4	Rights and Obligations of Investor .....	26
<b>Chapter 4</b>	<b>Defense of the Risk and Distribution of the Civil Liability</b> .....	<b>27</b>
<b>Subchapter 1</b>	<b>Risk of Online Securities Trading</b> .....	<b>27</b>
Section 1	Technical Risk .....	27
Section 2	Online Fraud .....	28
Section 3	Policy Risk .....	28
<b>Subchapter 2</b>	<b>Defending Measures</b> .....	<b>28</b>
Section 1	Investor .....	29
Section 2	Securities Company .....	30
Section 3	Securities Regulatory Commission .....	31
<b>Subchapter 3</b>	<b>Distribution of the Civil Liability</b> .....	<b>32</b>
<b>Chapter 5</b>	<b>Introduction and Perfection of Online Securities Trading Legal System in China</b> .....	<b>36</b>
<b>Subchapter 1</b>	<b>Introduction of Online Securities Trading Legal System in China</b> .....	<b>36</b>
Section 1	Framework of Online Securities Legal System .....	36
Section 2	Introduction of Current Online Securities Law in China .....	36
Section 3	Deficiencies of Current Online Securities Law in China .....	37
<b>Subchapter 2</b>	<b>Perfection of Online Securities Trading Legal System in China</b> .....	<b>39</b>
Section 1	Purpose of Legislation .....	39

## CONTENTS

---

Section 2	Value Tropism of Legislation.....	39
Section 3	Framework of Legislation.....	39
Section 4	Model of Legislation.....	40
Section 5	Study on Some Problems of Online Securities Trading Legal System.....	40
<b>Epilogue</b>	.....	44
<b>Bibliography</b>	.....	45

厦门大学博硕士论文摘要库

厦门大学博硕士学位论文摘要库

## 前 言

网上证券交易的兴起是近年来全球证券经纪业务发展的一大趋势。美国是最早开展网上证券交易的国家,其网上交易始于20世纪90年代初。<sup>①</sup>到2005年为止,美国网上开户数已经超过700万,1/3强的散户交易经由网上下单进行,网上交易金额正在以每月10%的速度增长,大大小小的网上证券公司已经达到100多家。<sup>②</sup>除美国外,网上证券交易在英国、法国、德国、加拿大、澳大利亚、韩国、日本、新加坡、印度和我国香港、台湾地区也日益高涨。据有关资料显示,在香港、韩国和日本,网上证券交易投资者人数分别占总投资者人数的26%、81%和70%。<sup>③</sup>其中,截止到2005年3月,日本的网上证券投资者人数已超过694万,比2004年同期增长了40%。<sup>④</sup>在印度,网上投资者人数在过去的两年当中翻了3倍,达到130万。<sup>⑤</sup>在菲律宾也有5万到6万的投资者从事网上证券交易。<sup>⑥</sup>

我国第一家开办网上证券交易业务的证券营业部是中国华融信托投资公司湛江营业部。该营业部于1997年3月推出视聆通多媒体公众信息网,象征着中国网上证券交易的开始。据不完全统计,目前中国100余家证券公司均已开展了网上委托业务,业务范围包括提供即时行情、网上委托买卖、网上查询和网上咨询等。中国证监会信息中心2005年1月数据统计显示,2004年12月份,证券公司网上委托交易量约为748.61亿元,占沪、深证券交易所12月份股票(A、B股)、基金总交易量4191.16亿元(双边计算)的17.86%,比2003年12月上升了0.68%。通过对上报报表中客户数的统计,网上委托的客户开户数达548.59万户,占沪、深交易所开户总数一半3605.72万户的15.21%,2004年11月增加了约2.44万户。<sup>⑦</sup>证券交易网络化、电子化已是大势所趋,成为世界性的潮流。

① 葛成,主编.网上证券交易[M].北京:经济科学出版社,2001.12.

② 徐亮.网上证券交易:挑战、法律困境及出路[J].法学论坛,2005,(20):65-66.

③ MARICEL E. ESTAVILL. Online Stock Trading Touted[J]. Business World, 2006, (3): 1.

④ MASATO INOUE. Online Trading Takes off in Japan[N]. Knight Ridder Tribune Business News, 2005, (11): 1.

⑤ CHEN NAI. Online Trading Clicks Big with Investors[J]. Businessline, 2006, (2): 1.

⑥ MARICEL E. ESTAVILL. Online Stock Trading Touted[J]. Business World, 2006, (3): 1.

⑦ 中国证监会信息中心,2004年证券公司网上交易情况(12)[EB/OL].

<http://www.csrc.gov.cn/cn/statinfo/index1.jsp?> 2005-01.

网上证券交易作为一种全新的证券经纪业务,其发展和完善离不开法律的调整和规制。由于网上证券交易法律问题是法学研究的一个新领域,它一般被归纳在与电子商务相关的法律问题中加以探讨,关于此方面的学术专著极少。纵观国外的研究现状,对网上证券交易法律问题也主要是集中从技术和政策层面上对其加以监管,有关理论基础的研究较少涉及。我们必须清楚地认识到:一方面我国网上证券交易迎来了一个大发展的新时期,另一方面网上证券交易相关立法却严重缺失。鉴于此,本文在借鉴比较现有研究成果的基础上,主要在以下三方面有所贡献:一是对我国网上证券交易的两大问题——网上委托和银证转账的理论基础进行了系统地分析,明确了各主体之间的法律关系;二是针对网上证券交易过程中产生的风险提出了可行性的防范建议,并对各主体所应当承担的民事责任进行了探讨;三是针对我国网上证券交易的立法现状,在分析不足与借鉴先进经验的基础上提出了完善措施。

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to [etd@xmu.edu.cn](mailto:etd@xmu.edu.cn) for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库