

# 基金法律业务前沿

(2023年第十二期，总第一百四十三期)

上海市律师协会

基金专业委员会

2023年12月31日

内部资料仅供参考

不代表正式法律意见

## 目 录

<b>一、基金动态 .....</b>	<b>3</b>
【01】因私募业务存在四项违规，一深圳私募及董事长遭监管出具警示函 .....	3
【02】一规模 50~100 亿西藏私募被责令改正，两名法定代表人均被出具警示函 .....	4
【03】中基协发布通知：注销 11 家私募机构 .....	5
【04】一私募因投资经理通过网络平台发布视频、直播介绍产品，被出具警示函 .....	6
【05】因通过即时通讯工具向投资者承诺保本保收益，广州一私募被出具警示函 .....	6
【06】管理人因挪用基金财产被撤销管理人登记 .....	7
【07】因阻挠协会现场访谈工作，严重妨碍开展自律检查工作等，一深圳私募机构被注 销 .....	9
【08】一私募机构市场部员工被中基协警告 .....	12
【09】中基协再次排查私募管理人财务信息 .....	13
【10】“两高”发布典型案例，打击私募基金犯罪 .....	14
<b>二、政策、法规、通知 .....</b>	<b>27</b>
【01】关于就《私募投资基金监督管理办法（征求意见稿）》公开征求意见的通知 .....	27
【02】集合资产管理计划资产管理合同内容与格式指引（2023 年修订） .....	50
【03】单一资产管理计划资产管理合同内容与格式指引（2023 年修订） .....	72
【04】资产管理计划风险揭示书内容与格式指引（2023 年修订） .....	90
<b>三、观点和争鸣 .....</b>	<b>94</b>
【01】信托的法人化？ .....	94
【02】周小川：关于中国“债务陷阱”的问题，不可小视 .....	96

## 一、基金动态

### 【01】因私募业务存在四项违规，一深圳私募及董事长遭监管出具警示函！

12月28日，深圳证监局披露关于对广东东方\*\*基金管理有限公司、熊\*\*采取出具警示函措施的决定。

中基协信息显示，东方\*\*成立于2014年3月，注册资本1亿元，实缴资本5082万元，业务类型为私募证券投资基金、私募证券投资类FOF基金。该公司全职员工人数3人，取得基金从业人数3人，管理规模区间0-5亿元。

广东东方\*\*基金管理有限公司（以下简称东方\*\*或公司）在从事私募基金业务活动中，存在以下违规行为：

一是未独立开展东方\*\*—新三板16号基金（以下简称新三板16号）所投资项目的尽职调查和投资决策，存在未履行谨慎勤勉义务的情形。

二是未对广州比\*壹号投资管理企业（有限合伙）（以下简称广州比\*壹号）、广州星海国政投资合伙企业（有限合伙）（以下简称广州星海国政）、广州捷硕投资管理企业（有限合伙）（以下简称广州捷硕）、广州久丰投资管理企业（有限合伙）（以下简称广州久丰）等四只私募基金投资者以及东方\*\*—新三板12号基金（以下简称新三板12号）、东方\*\*—新三板15号基金（以下简称新三板15号）等两只私募基金部分投资者的风险识别能力和风险承担能力进行评估。

三是自2021年起，未按合同约定向东方\*\*—双头鹰贰号基金、广州久丰、新三板12号、东方\*\*—新三板13号基金（以下简称新三板13号）、新三板15号、新三板16号基金、东方\*\*—人本1号私募证券投资基金的投资者披露影响投资者权益的重大信息。

四是未留存广州比\*壹号、广州星海国政、广州捷硕、广州久丰等四只私募基金投资者以及新三板12号、新三板13号、新三板15号等三只私募基金部分投资者的适当性管理相关资料。

证监局认为，上述情形违反了《私募投资基金监督管理暂行办法》（证监会令第105号，以下简称《私募管理办法》）第四条第一款、第十六条第一款、第

二十四条、第二十六条的相关规定。熊\*\*自公司成立至今担任东方\*\*法定代表人，自公司成立至 2019 年 10 月担任公司总经理，2019 年 10 月至今担任公司董事长，负责公司日常经营管理，对公司上述违规行为负有责任。依据《私募管理办法》第三十三条的规定，证监局决定对东方\*\*、熊仁红采取出具警示函的行政监管措施。

## **【02】一规模 50~100 亿西藏私募被责令改正，两名法定代表人均被出具警示函**

12 月 25 日晚间，西藏证监局连发 3 份私募行政监管措施决定书，所涉私募是九鼎投资旗下私募股权投资基金西藏昆吾\*\*及两位高管。一起来看下。

根据中基协公示信息，该私募目前管理规模 50-100 亿元，全职人员 9 人。

经查，西藏昆吾\*\*投资管理有限公司在从事私募投资基金管理业务期间，存在：

未按合伙协议约定向投资者履行通知义务；

未对部分投资者履行合格投资者认定程序；

部分基金未对投资者的风险识别能力和风险承担能力进行评估的情形。

证监局认为，上述行为违反了《私募投资基金监督管理暂行办法》第四条第一款、第十一条第一款、第十二条、第十六条第一款的规定。依据《私募投资基金监督管理暂行办法》第三十三条规定，该局决定对该公司采取责令改正的监督管理措施，并记入资本市场诚信档案数据库。

对两名法定代表人出具警示函

覃\*\*：

经查，西藏昆吾九鼎投资管理有限公司在从事私募投资基金管理业务活动期间，存在部分基金产品未对部分投资者履行合格投资者认定程序；部分基金产品未对投资者的风险识别能力和风险承担能力进行评估的情形。上述行为违反了《私募投资基金监督管理暂行办法》第十一条第一款、第十二条、第十六条第一款的规定。

覃\*\*自 2012 年 11 月 8 日至 2015 年 8 月 11 日担任西藏昆吾九鼎投资管理

有限公司法定代表人，对上述行为负有责任，依据《私募投资基金监督管理暂行办法》第三十三条规定，证监局决定对其采取出具警示函的监督管理措施，并记入资本市场诚信档案数据库。

易\*\*：

经查，西藏昆吾九鼎投资管理有限公司在从事私募投资基金管理业务活动期间，存在部分基金产品未对部分投资者履行合格投资者认定程序；部分基金产品未对投资者的风险识别能力和风险承担能力进行评估；未按合伙协议约定向投资者履行通知义务的情形。上述行为违反了《私募投资基金监督管理暂行办法》第四条第一款、第十一条第一款、第十二条、第十六条第一款的规定。

易\*\*自 2021 年 5 月 19 日起至今担任西藏昆吾九鼎投资管理有限公司法定代表人，对上述行为负有责任，依据《私募投资基金监督管理暂行办法》第三十三条规定，该局决定对其采取出具警示函的监督管理措施，并记入资本市场诚信档案数据库。

### **【03】中基协发布通知：注销 11 家私募机构！**

12 月 25 日，中基协发布关于注销天宸银泰（深圳）投资管理有限公司等 11 家不能持续符合管理人登记要求的私募基金管理人登记的公告！

2018 年 3 月 27 日，中国证券投资基金业协会发布《关于私募基金管理人在异常经营情形下提交专项法律意见书的公告》（以下简称《公告》）。根据《公告》相关规定，现有天宸银泰（深圳）投资管理有限公司等 11 家机构不能持续符合管理人登记要求。

协会将注销该 11 家机构的私募基金管理人登记，并将上述情形录入证券期货市场诚信档案数据库。已注销的私募基金管理人和相关当事人，应当根据法律法规、证监会规定以及协会相关自律规则、基金合同约定，妥善处置在管基金财产，依法保障投资者的合法利益。

协会提醒投资者持续关注私募基金管理人的诚信合规情况，谨慎做出基金投资决策，通过基金合同约定的纠纷解决机制和相关法律渠道维护自身合法权益。协会将继续秉持“扶优限劣”基本方针，不断完善私募基金行业诚信信息记录机制，促进行业合规健康发展。

## **【04】一私募因投资经理通过网络平台发布视频、直播介绍产品，被出具警示函！**

12月22日，友\*私募基金管理有限公司因存在个别投资经理通过在网络平台上发布视频、直播的方式，向不特定对象介绍基金产品的盈亏、新模型优势及产品客户情况等违规行为，被贵州证监局出具警示函！

根据中基协公示信息，友\*私募目前管理规模50~100亿，全职人员65人。

经查，该公司在开展私募基金业务中，存在以下问题：

一、个别投资经理通过在网络平台上发布视频、直播的方式，向不特定对象介绍基金产品的盈亏、新模型优势及产品客户情况。

二、部分投资者在完成基金产品申购之后进行双录补录。

三、收取私募基金投资标的方的服务费，未纳入基金财产。

四、未按照合同约定向投资者履行信息披露义务，未及时给投资者开立中国证券投资基金业协会信息披露备份系统查询账号，也未通过其他渠道向投资者披露月报、季报、年报。

上述行为违反了《私募投资基金监督管理暂行办法》(证监会令第105号)第四条第一款、第十四条、第二十三条第(三)项、第二十四条规定和《证券期货投资者适当性管理办法(2022年修正)》(证监会令第202号)第二十五条规定。根据《私募投资基金监督管理暂行办法》第三十三条规定和《证券期货投资者适当性管理办法(2022年修正)》第三十七条规定，证监局决定对该公司采取出具警示函的行政监管措施。

## **【05】因通过即时通讯工具向投资者承诺保本保收益，广州一私募被出具警示函**

12月19日，广东证监局发布四份行政监管措施决定书，对广州汇\*投资管理中心（有限合伙）、实际控制人和法定代表人、两名员工均出具警示函。

经查，广州汇\*投资管理中心（有限合伙）在开展私募投资基金管理业务活动期间，存在以下问题：

一是未将募集完毕的私募基金在中国证券投资基金业协会（以下简称基金业协会）办理基金备案。

二是通过即时通讯工具向投资者承诺保本保收益。

三是未按合同约定向投资者披露基金信息。

四是未根据基金业协会的规定及时填报并更新从业人员信息。

五是向非合格投资者募集资金。

上述行为违反了《私募投资基金监督管理暂行办法》（证监会令第 105 号，以下简称《私募办法》）第八条第一款、第十二条第一款、第十五条、第二十四条、第二十五条第一款的规定。

根据《私募办法》第三十三条的规定，证监局决定对该公司采取出具警示函的监督管理措施。

## 【06】管理人因挪用基金财产被撤销管理人登记

12 月 15 日，中基协发布纪律处分决定书，对上海易\*\*投资管理中心（有限合伙）撤销管理人登记，同时法定代表人、合规风控负责人均被加入黑名单，期限为三年。

当事人：上海易\*\*投资管理中心（有限合伙）（以下简称上海易\*\*）

根据《中华人民共和国证券投资基金法》（以下简称《基金法》）、《私募投资基金监督管理暂行办法》（以下简称《私募基金监管办法》）、《中国证券投资基金业协会章程》（以下简称《协会章程》）以及《中国证券投资基金业协会自律管理和纪律处分措施实施办法》（以下简称《实施办法》）等法律法规和相关自律规则，协会向上海易\*\*下达了《纪律处分事先告知书》（中基协字（2023）304 号）。上海易\*\*未在规定期限内提出异议，本案现已审理终结。

### 一、基本事实

经查，上海易\*\*存在以下违规行为：

一是挪用基金财产。上海易\*\*在 2018 年 8 月至 2018 年 9 月期间，将其私募基金产品“杭州恒澎投资合伙企业（有限合伙）”（以下简称“杭州恒澎”）、“杭州恒湃投资合伙企业（有限合伙）”（以下简称“杭州恒湃”）的投资收益，通过募集账户汇至上海合斌投资中心（有限合伙）、上海粤翎投资中心（有限合

伙）、上海恒箴投资中心（有限合伙）等关联方账户。相关行为违反了《私募基金监管办法》第二十三条及《私募投资基金募集行为管理办法》（以下简称《募集办法》）第六条、第十四条的规定。

二是由其他私募基金管理人代为开展募集活动。“杭州恒澎”及“杭州恒湃”投资者资料显示，部分投资者风险评估结果确认书中募集机构盖有柜洲资产管理（上海）有限公司（以下简称柜洲资产）公章。柜洲资产为在协会登记的私募基金管理人，未在中国证监会注册并取得基金销售业务资格，不具有接受其他私募基金管理人委托开展私募基金募集活动的资质。上海易\*\*相关产品由其他私募基金管理人代为开展募集活动的行为违反了《募集办法》第二条的规定。

三是不配合自律检查工作。2023年5月5日，协会向上海易\*\*发送检查通知，其未完全按照通知要求提供相关材料；2023年5月18日，协会再次向上海易\*\*发送检查通知，其未按照通知要求提供任何检查材料，也未就不提供材料原因进行说明。相关行为违反了《中国证券投资基金业协会自律检查规则（试行）》第二十五条的规定。

以上事实有银行账户流水、风险评估结果确认书等证据予以确认，事实清楚、证据充分，足以认定。

## 二、纪律处分决定

鉴于以上基本事实、情节和审理情况，根据《基金法》第一百一十一条第三项，《私募基金监管办法》第二十九条，《协会章程》第六条第三项，《实施办法》第八条的规定，协会决定作出以下纪律处分：

撤销上海易\*\*管理人登记。

根据《私募投资基金监督管理条例》《私募投资基金登记备案办法》的相关规定，私募基金管理人登记被撤销后，相关当事人不得继续使用“基金”“基金管理”字样或者近似名称进行私募基金活动，不得新增投资者和基金规模，不得新增投资。如相关当事人有在管私募基金产品的，应当根据法律法规、协会自律规则的规定和基金合同约定，及时清算私募基金财产或者依法将私募基金管理职责转移给其他经登记的私募基金管理人；被撤销登记的私募基金管理人对未清算的私募基金的受托管理职责和依法承担的相关责任，不因私募基金管理人登记被撤销而免除，不得通过注销市场主体登记、变更注册地等方式逃避相关责任。基金财产处置完毕的，相关当事人应当及时向市场主体登记机关办理变更名称、经



营范围或者注销市场主体登记。

## **【07】因阻挠协会现场访谈工作，严重妨碍开展自律检查工作等， 一深圳私募机构被注销**

12月15日，中基协发布纪律处分决定书，因深圳科\*投资管理企业（有限合伙）存在对协会现场访谈工作进行了阻挠，严重妨碍了自律检查工作的正常开展、聘用无基金从业资格人员从事私募基金募集工作等多项违规情形，对该私募撤销基金管理人登记！

当事人：深圳科\*投资管理企业（有限合伙）（以下简称科\*投资）

根据《中华人民共和国证券投资基金法》（以下简称《基金法》）、《私募投资基金监督管理暂行办法》（以下简称《私募基金监管办法》）、《中国证券投资基金业协会章程》（以下简称《协会章程》）、《中国证券投资基金业协会自律管理和纪律处分措施实施办法》（以下简称《实施办法》）等法律法规和相关自律规则，协会向科\*投资下达了《纪律处分事先告知书》（中基协字（2023）240号）。科\*投资于规定期限内向协会提交了书面申辩意见，协会按照规定程序进行了审理。本次纪律处分案现已审理终结。

### 一、事先告知情况

经查，科\*投资存在以下违规行为：

一是不配合自律检查。协会现场检查期间，科\*投资未按要求提供公司银行流水等相关材料，未就检查组提出的核查问题予以解释说明。此外，在检查组严格按照检查流程向科\*投资事前通知、事中出具工作文件的前提下，科\*投资对现场访谈工作进行了阻挠，严重妨碍了自律检查工作的正常开展。以上行为违反了《私募投资基金登记备案办法》（以下简称《登记备案办法》）第六十五条的规定。

二是聘用无基金从业资格人员从事私募基金募集工作。根据科\*投资提供的人员信息表及劳动合同，苏志\*曾为科\*投资市场部员工，从事私募基金营销相关工作，任职期间苏志\*未取得基金从业资格。该行为违反了《私募投资基金募集行为管理办法》第四条的规定。

三是未对投资者进行有效回访。根据科\*投资提供的交易确认明细表、回访确

认书等材料，科\*投资对“科\*景泰二号私募证券投资基金”（以下简称“景泰二号”）两名投资者实施冷静期、回访程序是在投资者缴纳投资款之前进行的，该行为违反了《私募投资基金募集行为管理办法》第二十九条的规定。

四是未按合同约定履行义务。协会现场检查期间，科\*投资无法提供其按照合同约定的方式，向“科\*长虹私募证券投资基金”（以下简称“科\*长虹”）、“景泰二号”投资者披露季报、年报等信息的记录。此外，“科\*长虹”基金合同约定，“本基金设置预警线。在任一交易日（T日）收市后，若基金管理人预估基金份额净值达到或低于止损线，则基金管理人应于下一交易日（T+1日）13:00前以本基金合同约定的方式向基金份额持有人提示投资风险，并于T+1日起，不得进行任何买入或开仓等交易，于T日（不含）后的5个交易日内完成对本基金持有的可变现的非现金资产的不可逆变现。”2019年4月11日，基金托管人向科\*投资发送《关于“科\*长虹”基金单位净值跌破止损线的风险提示函》，提示科\*投资应按照合同约定进行止损变现操作。但科\*投资未按照基金合同约定完成对基金持有的可变现的非现金资产的不可逆变现，亦未提供与投资者之间就取消基金止损线签署的补充协议或得到投资者同意继续运作的回复。以上行为违反了《私募投资基金信息披露管理办法》第三条、第十七条以及《私募投资基金管理人内部控制指引》第二十条的规定。

五是登记信息不真实、不准确。根据租赁合同、房租回单及回复邮件，科\*投资自2018年12月21日起实际办公地址为广州市番禺区小谷围街道青蓝街28号1栋1004室，与AMBERS系统登记办公地广东省深圳市罗湖区深南东路清平路口福德花园大厦B-3207不一致，截至2023年5月24日，公司仍未在AMBERS系统变更办公地址。该行为违反了《登记备案办法》第四十七条的规定。

## 二、申辩意见

科\*投资提出以下申辩意见：

一是我司不配合自律检查的事实不清，证据不确实不充分。相关“自律检查”中发生事件的详细情况，派出所受理我司报案后，目前正在司法机关处理之中，我司按照法律规定不能作出回答。

二是关于我司招聘无基金从业资格的苏志\*从事私募基金募集工作问题。事实

情况如下：2022年2月时任中信期货广东分公司员工介绍其前同事苏志\*来我司工作，在入职前，我司多次口头询问苏志\*是否具有基金从业资格，并多次向其强调要有基金从业资格才能从事私募基金营销相关工作，苏志\*多次表示其有基金从业资格，只是因为从中信期货离职需要一些时间。我司信以为真，决定在他的基金从业资格证挂入我司之前，都只允许他跟着我们市场部同事一起进行渠道维护，并没有让他从事私募基金营销相关工作，直到6月24日经过多方查证，证明苏志\*隐瞒和虚构其从业经历，故我司当天就与其解除劳动合同，并按照劳动法对其给予了经济补偿。

三是由于“景泰二号”的投资者均为我司熟悉已久的客户朋友，因笔误将实施冷静期确认书及回访确认书日期写错了，而实际填写的日期是在两名投资者缴纳投资款之后进行的。经提醒后已经根据要求补全。

四是我司管理的“科\*长虹”出现的异常情况，目前我司无详细信息可以提供，涉及国家司法机关的工作范围。

五是我司 AMBERS 系统登记的办公地址确为之前的股东办公地址，由于股东变动和疫情，无法对地址进行及时变更和整改，现在我司已经按照要求进行了地址更换。

### 三、审理意见与处分决定

经审理，协会认为：

（一）现场检查时，科\*投资未对相关问题进行解释说明，并且对现场访谈工作进行了阻挠，确实对检查工作的开展造成了极大干扰。科\*投资所述“派出所受理其报案”不能否认阻碍检查行为的存在，对于该项申辩意见不予采纳。

（二）科\*投资对其在聘任苏志\*时，苏志\*确实无基金从业资格这一事实予以承认。科\*投资未能提供相关证据证明其对苏志\*是否具有基金从业资格进行核查，仅通过“口头询问”便“信以为真”，安排其参与基金募集相关工作，反映出科\*投资在人员内控管理方面存在缺陷。

（三）科\*投资对于冷静期回访确认书中签署日期早于投资者缴纳投资款日期予以承认，其“由于笔误致使日期填错”的申辩意见表明公司在投资者适当性程序履行及内控制度实施方面存在缺陷，不能否认相关违规行为的存在，对于该项申辩意见不予采纳。

（四）科\*投资关于“由于股东变动和疫情，无法对地址进行及时变更和整改”的申辩不能否认相关违规行为的存在，相关申辩意见非合理可采纳理由，对此不予采纳。

鉴于以上基本事实、情节和审理情况，根据《基金法》第一百一十一条第三项，《私募基金监管办法》第二十九条，《协会章程》第六条第三项，《实施办法》第八条的规定，协会决定作出以下纪律处分：

撤销科\*投资管理人登记。

根据《私募投资基金监督管理条例》《私募投资基金登记备案办法》的相关规定，私募基金管理人登记被撤销后，相关当事人不得使用“基金”“基金管理”字样或者近似名称进行私募基金活动，不得新增投资者和基金规模，不得新增投资。如相关当事人有在管私募基金产品的，应当根据法律法规、协会自律规则的规定和基金合同约定，及时清算私募基金财产或者依法将私募基金管理职责转移给其他经登记的私募基金管理人；被撤销登记的私募基金管理人对未清算的私募基金的受托管理职责和依法承担的相关责任，不因私募基金管理人登记被撤销而免除，不得通过注销市场主体登记、变更注册地等方式逃避相关责任。基金财产处置完毕的，相关当事人应当及时向市场主体登记机关办理变更名称、经营范围或者注销市场主体登记。

## 【08】一私募机构市场部员工被中基协警告

根据《中华人民共和国证券投资基金法》（以下简称《基金法》）、《私募投资基金监督管理暂行办法》（以下简称《私募基金监管办法》）、《中国证券投资基金业协会章程》（以下简称《协会章程》）以及《中国证券投资基金业协会自律管理和纪律处分措施实施办法》（以下简称《实施办法》）等法律法规和相关自律规则，协会向苏\*\*下达了《纪律处分事先告知书》（中基协字（2023）241号）。苏\*\*未在规定期限内提出异议,本案现已审理终结。

### 一、基本事实

根据相关投诉材料，苏\*\*任职科\*投资期间，向其朋友苏某、谢某推荐科\*投资发行的“科\*赛博一号私募证券投资基金”，苏某、谢某分别向苏\*\*转款20万元，苏\*\*汇集资金后，以自己名义投向“科\*赛博一号私募证券投资基金”40万

元。该行为构成为他人拼凑以满足合格投资者要求提供便利的情形，违反了《关于加强私募投资基金监管的若干规定》第六条第（一）项规定的情形，苏\*\*应当对该违规行为承担责任。

## 二、纪律处分决定

鉴于以上基本事实、情节和审理情况，根据《基金法》第一百一十一条第三项，《私募基金监管办法》第二十九条，《协会章程》第六条第三项，《实施办法》第九条的规定，协会决定作出以下纪律处分：

对苏\*\*进行警告。

## 【09】中基协再次排查私募管理人财务信息

12月1日，中基协通过 AMBERS 系统向部分私募管理人发布《风险事件自查通知》，对管理人的财务异常信息进行核查，收到通知的管理人需要在12月5日前完成重报。此次提示主要包括以下几点：

经协会数据排查发现，部分管理人提交的年度财务信息存在上传文件或填报信息不符合要求、疑似填报信息异常或财务处理不规范等异常填报情况。在此次数据排查中，协会审核非常细致，而且每家私募管理人收到的问题都不一样。比如：上传审计报告文件或填写相关情况说明不规范或明显不符合要求；选择的“审计意见类型”与《审计报告》不一致；“审计意见类型”为非标准无保留意见；填报数据与上年数据雷同；“适用所得税税率”超出100%；各类资产、负债、收入、费用等科目或明细科目（除个别合理科目外）金额低于0；资产负债率、净资产利润率、净利润率比值异常；其他应收款或其他应付款金额较高；资产负债率较高且负债金额较高；当年盈利无法覆盖财务费用；非主营业务收入较高；经营亏损金额较大等。

针对该类信息异常填报情形，中基协要求私募基金管理人进行自查。如为填报错误，请于2023年12月5日前在“AMBERS系统-管理人登记-年度经审计的财务报告更新”页面完成重报，并提交相关情况说明及重报后信息截图；如收到核查通知前已修正填报错误并确认无误，请提交正确信息截图；如确认存在前述一项或多项情形，请对相关情况进行解释，并说明应对措施，如涉及相关业务往来，请附主要业务明细及证明材料。上述材料均需加盖公司公章，扫描件上传

至 AMBERS 系统风险核查反馈相应位置，并于备注中录入相关情况简述。

## 【10】“两高”发布典型案例，打击私募基金犯罪

近日，最高人民检察院、最高人民法院为贯彻落实中央经济工作会议、中央金融工作会议精神，促进私募基金行业规范健康发展，联合发布依法从严打击私募基金犯罪典型案例。案例对于司法实践中法律适用争议较大的问题予以回应，进一步明确司法标准，加强办案指导。

下一步，“两高”将坚决贯彻落实党中央、国务院关于防范化解重大风险、维护金融安全的决策部署，持续加大对私募基金领域犯罪惩治力度，用足用好现有法律和司法解释，依法处置私募基金犯罪。加强与证券监管机构、公安机关等部门的协调配合，进一步提升打击私募基金犯罪合力，稳妥防范化解行业风险。促进行业治理，对在办案过程中所反映出的私募投资基金募集、投资运作以及行业治理的新情况、新问题，通过制发检察建议、司法建议、及时发布典型案例等方式，提出完善合规和监管的建议、意见，实现不仅惩犯罪治已病，而且防犯罪治未病，更好服务保障经济发展大局、维护金融安全。

### 关于印发《依法从严打击私募基金犯罪典型案例》的通知

各省、自治区、直辖市高级人民法院、人民检察院，解放军军事法院、军事检察院，新疆维吾尔自治区高级人民法院生产建设兵团分院，新疆生产建设兵团人民检察院：

私募投资基金是我国多层次资本市场的有机组成部分，近年来发展迅速，在服务实体经济、支持创新创业等方面发挥了重要作用。与此同时，也出现了以“私募基金”之名行非法集资之实，私募基金管理人挪用、侵占私募基金财产，在私募基金运营过程中实施商业贿赂等违法犯罪行为，严重侵害投资者合法权益。为全面贯彻习近平法治思想，深入贯彻落实中央经济工作会议、中央金融工作会议精神，进一步明确依法惩治涉私募基金犯罪中的法律适用和证据审查标准，切实提高涉私募基金犯罪案件办理质效，更好服务保障防范化解金融风险、加快建设金融强国，最高人民法院、最高人民检察院联合选编了“苏某明等人非法吸收公众存款案”等 5 件私募基金犯罪典型案例，现印发给你们，供办案时参考借鉴。

各级人民法院、人民检察院要认真学思践悟习近平法治思想，坚决贯彻落实

党中央有关防范化解金融风险决策部署，充分发挥职能作用，加强协作配合，依法从严打击涉私募基金犯罪，努力为建设良好资本市场生态提供司法保障。

最高人民法院 最高人民检察院

2023 年 12 月 20 日

## 01 苏某明等人非法吸收公众存款案

——私募基金管理人经登记、私募基金经备案或者部分备案的，不影响对非法集资行为“非法性”的认定

### 【关键词】

私募基金 非法性 非法吸收公众存款

### 【基本案情】

被告人苏某明，系深圳弘某财富管理有限公司（以下简称“弘某财富公司”）、深圳弘某基金管理有限公司（以下简称“弘某基金公司”）实际控制人，上述两家公司在中国证券投资基金业协会（以下简称“基金业协会”）登记为私募股权、创业投资基金管理人。被告人高某，系弘某财富公司副总裁、销售部负责人。被告人贺某，系弘某基金公司副总裁、业务部负责人。

2016 年 7 月至 2018 年 7 月，苏某明以弘某财富公司、弘某基金公司作为私募基金管理人，先后成立深圳弘某天成添富投资企业、深圳弘某汇富贰号投资企业等有限合伙企业，以多个房地产开发项目为投资标的，隐瞒投资项目均为苏某明实际控制的公司开发或者与他人合作开发的实情，发行私募股权类基金产品 5 只（其中 4 只在基金业协会备案）。

苏某明指使高某、贺某组织销售团队以口口相传，召开产品推介会，通过其他金融机构和私募基金公司、同行业从业人员帮助推销等多种方式向社会公开宣传私募基金产品，允许不合格投资者通过“拼单”“代持”等方式突破私募基金投资人数和金额的限制，由苏某明实际控制的关联公司与投资者签订回购协议，并由苏某明个人提供无限连带责任担保，约定年利率 10%至 14.5%的回报，变相承诺保本付息。苏某明、高某、贺某等人通过上述方式共非法公开募集资金人民币 5.999 亿元。上述资金进入合伙企业募集账户后划转至苏某明控制的数个账户，各私募基金产品资金混同，由苏某明统一支配使用。其中，以募新还旧方式兑付本息 1.5 亿余元，用于私募基金约定的投资项目 1.3 亿余元，用于苏某明开发的



其他房地产项目 1.2 亿余元，用于购买建筑材料 1.01 亿余元，用于支付员工薪酬提成、公司运营成本及归还公司债务 0.9 亿余元。因资金链断裂，苏某明无法按期兑付本息。截至案发，投资人本金损失 4.41 亿余元。

### 【刑事诉讼过程】

2019 年 2 月 13 日，广东省深圳市公安局福田分局对苏某明非法吸收公众存款案立案侦查。2019 年 8 月 30 日、2020 年 7 月 27 日，深圳市公安局福田分局先后以苏某明涉嫌非法吸收公众存款罪，高某、贺某涉嫌非法吸收公众存款罪向深圳市福田区人民检察院移送起诉。2020 年 3 月 11 日、11 月 24 日，深圳市福田区人民检察院先后以苏某明、高某、贺某构成非法吸收公众存款罪提起公诉。

2021 年 5 月 20 日、9 月 1 日，深圳市福田区人民法院分别作出一审判决，认定苏某明、高某、贺某犯非法吸收公众存款罪，对苏某明判处有期徒刑五年，并处罚金人民币三十万元；对高某、贺某分别判处有期徒刑三年，并处罚金人民币十万元；继续追缴违法所得。三名被告人均未提出上诉，判决已发生法律效力。公安机关、司法机关共冻结涉案银行账户存款人民币 687 万余元，依法追缴被告人苏某明对他人享有的 1600 万元债权和 35 名投资人利息、分红、佣金、返点费等，判决生效后一并发还投资人。

### 【典型意义】

1.私募基金管理人经登记、私募基金经备案或者部分备案，不影响对非法集资行为“非法性”的认定。根据《证券投资基金法》《私募投资基金监督管理条例》（本案依据《私募投资基金监督管理暂行办法》）规定，私募基金是指以非公开方式向投资者募集资金设立的投资基金，具有“非公开”和“向特定合格投资者募集”两个基本属性；私募基金不设行政审批，私募基金管理人应当向基金业协会申请登记，募集完毕后办理基金备案，经登记、备案不属于“经有关部门依法许可”向社会公众吸收资金。根据《商业银行法》规定，向不特定社会公众公开吸收存款是商业银行的专属业务，须经国务院银行业监督管理机构批准。违反上述规定，向不特定社会公众公开发行销售私募基金的，属于假借私募基金的合法经营形式，掩盖非法集资之实，既违反了私募基金管理法律规定，又违反了商业银行法的规定，无论是否经基金业协会登记、备案，均具有非法性。

2.以私募基金为名非法集资的手段多样，实质上都是突破私募基金“私”的本质和投资风险自负的底线，以具有公开性、社会性和利诱性的方式非法募集资



金。常用的手段有：通过网站、电话、微信、讲座、推介会、分析会、撒网式代销推荐等方式向不特定对象宣传，具有公开性；通过组织不合格投资者私下协议代持基金份额、允许“拼单团购”、将私募基金份额或者收益权进行拆分转让、同一融资项目设立多只私募基金等方式，降低合格投资者标准，规避投资者人数限制，具有社会性；除私募基金认购合同外，通过另行签订补充协议或者口头承诺回购、担保、年化收益率等方式，以预期利润为引诱，承诺还本付息或者给付回报，具有利诱性。发行销售私募基金的行为具备上述特征的，属于非法集资或者变相非法集资，应当依法追究刑事责任。

3.是否具有非法占有目的，是区分非法吸收公众存款罪与集资诈骗罪的关键。私募股权类基金产品一般从事创业投资，以投资项目公司、企业的股权为标的，对于发行私募股权类基金产品符合非法集资犯罪“四性”特征，但大部分资金用于真实项目投资，没有抽逃、转移、隐匿、挥霍等情形的，可以不认定具有“以非法占有为目的”。本案中，苏某明等人以私募为名实施非法集资活动，募集资金除返本付息和维持运营外，主要用于约定房地产项目、其他房地产项目以及项目相关的建筑材料采购，项目真实，依法认定不具有非法占有目的，以非法吸收公众存款罪追究刑事责任。

## 02 中某中基集团、孟某、岑某集资诈骗案

——以发行销售私募基金为名，使用诈骗方法非法集资，对集资款具有非法占有目的的，构成集资诈骗罪

### 【关键词】

私募基金 集资诈骗 单位犯罪 追赃挽损

### 【基本案情】

被告单位中某中基供应链集团有限公司（以下简称“中某中基集团”）；被告人孟某，系中某中基集团法定代表人、董事长；被告人岑某，系中某中基集团总经理；被告人庄某，系中某中基集团副总经理（已死亡）。

2015年5月，孟某注册成立中某中基集团。2015年11月至2020年6月，中某中基集团及其直接负责的主管人员孟某、岑某、庄某，通过实际控制的上海檀某资产管理有限公司（以下简称“檀某公司”）、上海洲某资产管理有限公司（以下简称“洲某公司”）、深圳市辉某产业服务集团有限公司（以下简称“辉

某集团”）以及合作方北京云某投资有限公司（以下简称“云某公司”）等 10 多家公司，采用自融自用的经营模式，围绕中某中基集团从事私募基金产品设计、发行、销售及投融资活动。

孟某、岑某、庄某指使檀某公司、洲某公司工作人员以投资中某中基集团实际控制的多家空壳公司股权为名，使用庄某伪造的财务数据、贸易合同设计内容虚假的私募基金产品，将单一融资项目拆分为数个基金产品，先后以檀某公司、洲某公司、云某公司为私募基金管理人，发行 39 只私募股权类基金产品。上述三家公司均在基金业协会登记为私募股权、创业投资基金管理人，39 只产品均在基金业协会备案。

相关基金产品由不具备私募基金销售资质的“辉某集团”等 3 家“辉某系”公司销售。孟某、岑某指使“辉某系”公司工作人员以举办宣传会，召开金融论坛、峰会酒会，随机拨打电话，在酒店公共区域摆放宣传资料等方式向社会公开宣传私募基金产品，谎称由具有国资背景的中某中基控股集团有限公司出具担保函，以虚设的应收账款进行质押，变相承诺保本保息，超出备案金额、时间，滚动销售私募基金产品，累计非法募集资金人民币 78.81 亿余元。

募集资金转入空壳目标项目公司后，从托管账户违规汇集至中某中基集团账户形成资金池，由孟某、岑某任意支配使用。上述集资款中，兑付投资人本息 42.5 亿余元，支付销售佣金、员工工资、保证金 17.1 亿余元，转至孟某、岑某控制的个人账户及个人挥霍消费 3.9 亿余元，对外投资 17.5 亿余元。中某中基集团所投资的项目处于长期亏损状态，主要依靠募新还旧维持运转。截至案发，投资人本金损失 38.22 亿余元。

#### 【刑事诉讼过程】

2019 年 8 月 15 日，投资人薛某到上海市公安局浦东分局报案称其购买的檀某、洲某私募基金产品到期无法退出。同年 10 月 14 日，浦东分局以涉案私募基金均经中国证券基金业协会备案，没有犯罪事实为由作出不立案决定。上海市浦东新区人民检察院接立案监督线索后审查发现，涉案私募基金管理人和产品虽经登记、备案，但募集、发行和资金运作均违反私募基金管理法律规定，属于假借私募基金经营形式的非法集资行为。2020 年 4 月 10 日，浦东新区人民检察院向上海市公安局浦东分局制发《要求说明不立案理由通知书》。2020 年 4 月 13 日，上海市公安局浦东分局对本案立案侦查，同年 11 月 3 日以孟某、岑某、庄某涉

嫌集资诈骗罪移送起诉。因案件重大复杂，2020年11月30日，浦东新区人民检察院将本案报送上海市人民检察院第一分院审查起诉。2021年6月9日，上海市人民检察院第一分院以中某中基集团、孟某、岑某、庄某构成集资诈骗罪提起公诉。案件办理期间，上海市人民检察院第一分院分别向中国银保监会青岛监管局、中某中基控股集团有限公司制发检察建议，就办案发现的私募基金托管银行未尽履职责、国有企业对外合作不规范等问题提出建议，两家单位积极落实整改并及时回复检察机关。

2022年11月30日，上海市第一中级人民法院作出一审判决，以集资诈骗罪判处中某中基集团罚金人民币1亿元，判处孟某、岑某无期徒刑，剥夺政治权利终身，并处没收个人全部财产。被告人庄某在法院审理过程中因病死亡，依法对其终止审理。孟某、岑某提出上诉。2023年3月13日，上海市高级人民法院作出终审裁定，驳回上诉，维持原判。公安机关、司法机关共冻结涉案银行账户存款人民币6500万余元，查封、扣押房产、土地使用权、公司股权数十处。判决生效后，上海市第一中级人民法院对查封、扣押资产依法组织拍卖，与银行存款一并发还投资人。

#### 【典型意义】

1.以发行销售私募基金为名，使用诈骗方法非法集资，对集资款具有非法占有目的的，构成集资诈骗罪。司法机关应以私募基金发行中约定的投资项目、底层资产是否真实，销售中是否提供虚假承诺等作为是否使用诈骗方法的审查重点；应以资金流转过程和最终去向作为是否具有非法占有目的的审查重点，包括募集资金是否用于私募基金约定投资项目，是否用于其他真实投资项目，是否存在极不负责任的投資，是否通过关联交易、暗箱操作等手段进行利益输送，是否以各种方式抽逃转移资金，是否用于个人大额消费和投资等。本案中，孟某等人虚构对外贸易项目、伪造财务资料发行内容虚假的私募基金，以虚假担保诱骗投资人投资，属于典型的使用诈骗方法募集资金；募集资金汇集于中某中基集团资金池，主要用于兑付本息、支付高额运营成本和个人占有挥霍，虽有17亿余元用于投资，但是与募集资金的规模明显不成比例，且投资项目前期均未经过充分的尽职调查，资金投入后也未对使用情况进行任何有效管理，对资金使用的决策极不负责任，应依法认定具有非法占有目的。

2.准确认定犯罪主体，全面审查涉案财产，依法追赃挽损。私募基金非法集

资案件涉及私募基金设计、管理、销售等多方主体，认定犯罪主体应以募集资金的支配与归属为核心，对于犯罪活动经私募基金管理人或其实际控制人决策实施，全部或者大部分违法所得归单位所有的，除单位设立后专门从事违法犯罪活动外，应依法认定为单位犯罪，追缴单位全部违法所得。私募股权类投资基金的涉案资金以股权投资形式流向其他公司的，追赃挽损的范围不限于犯罪单位的财物，对涉案私募基金在其他公司投资的股权，应在确认权属后依法予以追缴。本案中，10 多家关联公司围绕中某中基集团开展私募基金发行销售活动，募集资金归中某中基集团统一支配使用，司法机关依法认定中某中基集团为单位犯罪主体，对单位财产、流向空壳公司的财产以及投资项目财产全面追赃挽损。

3.充分发挥司法职能作用，透过表象依法认定犯罪本质，保护投资者合法权益。私募基金是我国多层次资本市场的重要组成部分，在为投资者提供多样化的投资方式、推动新兴产业发展方面具有重要作用。但是，作为新兴金融产品，发展时间短，各方了解认识不够深入，容易出现利用私募名义实施的违法犯罪行为。司法机关要发挥好职能作用，穿透各种“伪装”认识行为本质，依法严惩私募基金犯罪，通过办案划明行业发展“底线”“红线”，切实维护人民群众合法权益。本案中，司法机关主动作为，检察机关对“伪私募”立案监督、依法追诉，对相关单位制发检察建议，人民法院对被告单位和被告人依法从重处罚，最大限度为投资人追赃挽损，体现了对利用复杂金融产品实施涉众诈骗行为的严厉惩治，突出了保护人民群众财产安全的司法力度，警示告诫私募行业规范运营、健康发展。

### 03 郭某挪用资金案

——根据私募基金不同形式，区分认定被挪用单位

#### 【关键词】

私募基金 挪用资金 本单位资金 忠实勤勉义务

#### 【基本案情】

被告人郭某，北京统某投资基金管理有限公司（以下简称“统某投资”）原董事长。

2015 年 3 月，统某投资（该公司在基金业协会登记为私募股权、创业投资基金管理人）与安徽安某控股股份有限公司（以下简称“安某控股”）签订《战略合作框架协议》，设立苏州安某统某富邦投资中心（合伙企业，以下简称“统

某富邦”），发行“富邦1号”私募基金，为安徽省粮某食品进出口（集团）公司（以下简称“粮某集团”，系安某控股大股东）及其下属公司投资的项目提供资金支持。统某投资为统某富邦合伙人，管理基金投资运营，郭某担任统某富邦执行事务合伙人代表。

2015年3月至7月，安徽亚某资产管理有限公司（以下简称“安徽亚某”）及胡某波等8名自然人认购“富邦1号”基金份额，成为统某富邦合伙人，投资金额共计人民币2735万元。上述资金转入统某富邦在银行设立的基金募集专用账户后，郭某未按照《战略合作框架协议》和“富邦1号”合同的约定设立共管账户、履行投资决策程序，而是违反约定的资金用途，擅自将中2285万余元资金陆续从统某富邦账户转入其担任执行事务合伙人代表的另一私募基金“统某恒既”账户，而后将120万余元用于归还该私募基金到期投资者，2165万余元转入郭某个人账户和实际控制的其他账户，至案发未归还。

#### 【刑事诉讼过程】

2015年10月27日，安徽省合肥市公安局蜀山分局对本案立案侦查。2016年11月20日，蜀山分局以郭某涉嫌挪用资金罪移送起诉。侦查和审查起诉过程中，郭某辩称其未违反决策程序，依据私募基金管理人职责有权独立进行投资决策；转入“统某恒既”私募基金账户的2285万余元，均用于偿还该项目到期投资人，该基金也是为安某控股投资项目筹资，资金使用符合“富邦1号”基金的使用宗旨，不构成挪用资金罪。针对犯罪嫌疑人辩解，经补充侦查查明，根据双方协议“富邦1号”基金对外投资须经安某控股、专业委员会、决策委员会审核通过方可实施，郭某未经任何决策程序自行将私募基金账户资金转出；接收2285万余元的另一私募基金“统某恒既”并非为安某控股筹资，而是为其他公司收购安某控股旗下酒店筹资，与“富邦1号”投资项目无关；郭某因投资经营不善，面临管理的“统某恒既”基金到期无法兑付、个人被撤销基金从业资格的风险；2285万余元转入“统某恒既”账户后，120余万元用于归还该项目投资人，其余资金转入郭某个人账户、其实际控制的3家公司账户及其亲属账户等；统某富邦内部账与银行对账单一致，2285万余元均记录为委托投资款，属应收账款，郭某无平账行为，案发时“富邦1号”未到兑付期，挪用时间较短，郭某未携款潜逃，期间有少量还款。检察机关认为，上述证据证明，郭某利用担任私募基金项目公司合伙人代表的职务便利，未经决策程序，挪用单位资金归个人使用，数额

较大、超过三个月未归还，但无法证明郭某具有非法占有目的，郭某构成挪用资金罪。

2017年5月10日，安徽省合肥市蜀山区人民检察院以郭某构成挪用资金罪提起公诉。2018年5月11日，安徽省合肥市蜀山区人民法院作出一审判决，认定郭某犯挪用资金罪，判处有期徒刑四年六个月，责令退赔被害单位统某富邦全部经济损失。郭某提出上诉。2018年8月1日，安徽省合肥市中级人民法院作出终审裁定，驳回上诉，维持原判。

### 【典型意义】

1.私募基金有合伙制、公司制、契约制等多种形式，挪用资金罪的认定要区分不同的被挪用单位。采用合伙制、公司制的，私募基金管理人和投资人共同成立合伙企业、公司发行私募基金，投资人通过认购基金份额成为合伙企业、公司的合伙人、股东，私募基金管理人作为合伙人、股东负责基金投资运营，其工作人员利用职务便利挪用私募基金资金的，实际挪用的是合伙企业、公司的资金，因该工作人员同时具有合伙企业或者公司工作人员的身份，属于挪用“本单位资金”的行为，应当依法追究刑事责任。采用契约制的，私募基金管理人与投资人签订合同，受托为投资人管理资金、投资运营，双方不成立新的经营实体，其工作人员利用职务便利挪用私募基金资金的，实际挪用的是私募基金管理人代为管理的资金。从侵害法益看，无论是“单位所有”还是“单位管理”的财产，挪用行为均直接侵害了单位财产权（间接侵害了投资人财产权），属于挪用“本单位资金”的行为，应当依法追究刑事责任。本案中，统某投资、安某控股、安徽亚某及8名自然人均为统某富邦合伙人，郭某利用担任合伙人代表的职务便利，挪用统某富邦资金归个人使用、超过三个月未归还，构成挪用资金罪。

2.全面把握挪用私募基金资金犯罪的特点和证明标准，准确认定案件事实。私募基金具有专业性强、不公开运营的特点，负责基金管理工作的人员利用职务便利实施的犯罪隐蔽性强，常以管理人职责权限、项目运营需要等理由进行辩解，侦查取证和指控证明的难度较大。司法办案中，应当全面把握私募基金的特点和挪用资金罪的证明方法，重点注意以下几点：一是通过收集管理人职责、委托授权内容、投资决策程序等证据，证明是否存在利用职务便利，不经决策程序，擅自挪用资金的行为；二是通过收集私募基金投资项目、托管账户和可疑账户关系、资金往来等证据，证明是否超出投资项目约定，将受委托管理的资金挪为个人使

用或者借贷给他人；三是通过收集行为人同时管理的其他私募基金项目、账户、资金往来以及投资经营情况等证据，证明是否存在个人管理的项目间资金互相拆解挪用、进行营利活动的情形，对于为避免承担个人责任或者收取管理费用等谋取个人利益的目的而挪用资金供其他项目使用的，应当认定为“归个人使用”。

3.私募基金从业人员要依法履行忠实、勤勉义务。私募基金管理人的核心职责和义务是按照约定为投资者管理财产、实现投资收益，应当严格遵守《证券投资基金法》《私募投资基金监督管理条例》等法律法规规定，依法投资，合规管理，防范利益冲突，维护基金及其投资人的利益，不得挪用、侵占基金财产，不得利用基金财产为自己或他人谋取利益。违反法律规定，构成犯罪的，将会受到法律的惩治。

#### 04 郭某、王某职务侵占案

——利用职务便利截留私募基金财产归个人所有的，构成职务侵占罪

##### 【关键词】

私募基金 职务侵占 债券市场 截留价差

##### 【基本案情】

被告人郭某，系上海利某投资管理有限公司（以下简称“利某公司”，在基金业协会登记为私募基金管理人）资金交易员；被告人王某，与郭某系夫妻关系。

利某公司系从事债券市场投资业务的私募基金管理人。2020年1月至10月，郭某多次利用担任利某公司资金交易员的职务便利，在对利某公司管理的私募基金产品所投资债券进行账户间平移调整过程中，伙同其丈夫王某通过虚增交易环节、低卖高买的方式进行债券撮合交易并从中牟利。其间，王某根据郭某提供的交易信息，通过他人寻找多家做市商及第三方债券投资账户“中某信托”，将利某公司指令郭某通过一位做市商从A账户卖给B账户的债券，拆分为先通过一位做市商低价从A账户卖给中某信托，再通过另一位做市商高价从中某信托卖给B账户，将交易价差截留在中某信托账户；郭某通过瞒报交易环节和做市商信息、修改真实交易数据等方式，向公司隐瞒交易价差。二人使用上述手段完成过券交易26笔，通过中某信托账户截留资金人民币602万余元，除支付代理费190余万元外，其他资金转入郭某、王某个人账户，用于购买股票、汽车、日常消费、个人存款等。

### 【刑事诉讼过程】

2021年2月5日，上海市公安局黄浦分局以郭某涉嫌职务侵占罪立案侦查。2022年1月6日，黄浦分局以郭某、王某涉嫌职务侵占罪移送起诉。侦查和审查起诉过程中，郭某、王某均辩称通过撮券交易获利系正常的市场交易行为，并无侵占利某公司基金财产的主观故意。针对犯罪嫌疑人辩解，经补充侦查，多位做市商、利某公司均证明正常账户平移交易均是通过一位做市商在账户间直接交易，除手续费外，私募基金无其他支出；利某公司是按正常流程下达的直接平移交易指令；中介人员证明王某为避免被中间商发现虚设交易环节，有意要求分别选择两个中间商完成交易；电脑原始记录和上报公司报表证明，郭某篡改了真实交易数据；银行资金转账记录证明涉案资金均被郭某、王某个人使用。检察机关认为，上述证据证明，郭某、王某内外勾结，利用郭某交易员的职务便利，在正常交易流程外通过虚增交易环节、低卖高买的方式开展不正当交易，将私募基金财产非法占为己有，构成职务侵占罪共同犯罪。2022年1月30日、8月18日，上海市黄浦区人民检察院分别以郭某、王某构成职务侵占罪提起公诉。案件办理期间，黄浦区人民检察院向利某公司制发检察建议，就该公司对日常投资交易内部管理缺失的情况提出加强风控与合规管理的建议，利某公司积极落实整改并及时回复检察机关。

2022年6月14日、10月24日，上海市黄浦区人民法院先后作出一审判决，认定郭某、王某犯职务侵占罪，对郭某判处有期徒刑三年十个月，并处罚金人民币十万元；对王某判处有期徒刑三年，缓刑三年，并处罚金人民币十万元；退赔全部违法所得发还被害单位利某公司。两名被告人均未提出上诉，判决已发生法律效力。

### 【典型意义】

1.在投资过程中，利用职务便利截留私募基金财产非法占为己有的，构成职务侵占罪，侵占数额以私募基金实际受损失数额计算。为投资人进行股票、债券投资是私募证券投资基金的主要业务，管理人员除约定的管理费用外，不应从中获取任何其他利益，对于使用欺骗、隐瞒等方式与私募基金开展不正当交易，将本应归属于私募基金的利益输送至个人的，其实质是截留私募基金财产非法占为己有，应当以职务侵占罪追究刑事责任。本案中，郭某、王某利用郭某担任私募基金债券交易员的职务便利，通过实际控制“中某信托”账户与私募基金进行人



为增加的对手方交易，低卖高买截留本属于私募基金的利润归个人所有，系侵占私募基金管理人代为管理的资金，构成职务侵占罪。

2.全面收集证据，准确区分为投资人利益开展的正常投资与为个人利益实施的不正当交易，做到依法认定、不枉不纵。私募投资基金是“受人之托、代人理财”的金融产品，以受托权限和忠实勤勉义务为核心。办案过程中，应全面收集投资人合同授权、私募基金管理人对行为人下达的交易指令、市场上同类交易正常交易流程、行为人向单位上报的交易数据、涉案资金最终流向等证据，以证明行为人究竟是开展符合合同约定的正常投资交易还是通过开展不正当交易获取不正当利益。

3.依法能动履职，促进诉源治理。私募基金在服务理财、支持实体经济发展等方面发挥重要作用，同时私募基金行业良莠不齐、侵害投资者合法权益的情形也客观存在。人民法院、人民检察院在办理涉私募基金案件时，应及时通过制发司法建议、检察建议等方式，协助把脉分析私募基金管理人内部治理、行业管理等方面存在的问题，促使私募基金管理人合法合规经营，通过源头治理预防犯罪、防范风险，促进私募基金行业健康发展。

## 05 胡某等人非国家工作人员受贿案

——依法严惩金融领域商业贿赂犯罪，保障私募基金行业长期健康发展

### 【关键词】

私募基金 非国家工作人员受贿 工程承揽 合规经营

### 【基本案情】

被告人胡某系光某安石（北京）投资管理有限公司（以下简称“光某安石”，在基金业协会登记为私募股权、创业投资基金管理人）原首席运营官，被告人汪某辉系光某安石开发事业部成本总监、新某大中心项目招标采购部负责人，被告人杨某华、肖某，分别系新某大中心项目原总经理、副总经理。

2015年11月，光某安石成立，之后设立私募基金“上海晟某投资中心”（以下简称“晟某投资”，在基金业协会备案），首某资产、钊某投资分别出资人民币73亿元和人民币21亿元认购晟某投资基金份额成为基金合伙人，光某安石以合伙人身份任晟某投资管理人。募集资金用于收购新某大中心项目全部股权，投资建设大型地铁上盖配套综合体。新某大项目管理团队由光某安石委派，胡某作

为光某安石首席运营官对项目工程承揽有最终审批权，杨某华全面负责项目的运营管理工作，肖某负责项目开发、设计、成本、工程管理等工作，汪某辉负责项目成本合约、结算办理等工作。

2016年至2019年间，胡某、杨某华、肖某、汪某辉利用担任光某安石及新某大项目管理人员的职务便利，为中某公司承揽新某大中心项目工程提供帮助，收受中某公司下属公司经理李某军、韩某喜（二人另案处理）给予的现金贿赂。其中，胡某收受人民币40万元、美元4万元；杨某华收受人民币350万元；肖某收受人民币50万元；汪某辉收受人民币80万元、欧元5万元。胡某同意新某大中心项目的二期、三期及玻璃幕墙建设由中某公司中标，并指示杨某华对中某公司投标事宜予以关照。杨某华、肖某、汪某辉均为评标小组成员，杨某华作为评标小组组长，在项目招投标前向李某军等人透露了项目预算、成本以及参与询价的其他投标公司情况。肖某、汪某辉在评标过程中均对中某公司给予了支持。之后，中某公司顺利承揽上述项目。项目实施过程中，肖某、汪某辉分别在工程建设、工程款项支付结算方面对中某公司给予关照。

#### 【刑事诉讼过程】

2021年6月7日，北京市公安局西城分局以胡某、杨某华、肖某、汪某辉涉嫌非国家工作人员受贿罪移送起诉。因案件重大复杂，北京市西城区人民检察院于2021年7月7日将本案报送北京市人民检察院第三分院审查起诉。2021年8月7日、8月22日，北京市人民检察院第三分院以汪某辉、杨某华、胡某、肖某构成非国家工作人员受贿罪提起公诉。

2021年11月26日，北京市第三中级人民法院作出一审判决，认定胡某、杨某华、肖某、汪某辉犯非国家工作人员受贿罪，分别判处杨某华有期徒刑四年，汪某辉有期徒刑三年，胡某、肖某有期徒刑一年，并处罚金人民币十万元至三十万元不等，没收全部违法所得。各被告人均未提出上诉，判决已发生法律效力。

#### 【典型意义】

1.办理涉私募基金职务犯罪案件时，要结合私募基金投资运作特点准确把握犯罪主体和“利用职务便利”的范围。私募基金管理人代表投资者对私募基金投资项目行使重要决策权和管理权，具有职务便利的人员范围包括私募基金管理人的工作人员和受私募基金管理人委派至投资项目开展工作的人员。上述人员利用对投资项目的决策权、管理权等职务便利，索取或者非法收受他人财物，为他人

谋取利益，数额较大的，应以非国家工作人员受贿罪追究刑事责任。本案中，胡某作为光某安石首席运营官，以私募基金管理人的高级管理人员身份对新某大中心项目招投标具有决策权，杨某华、肖某、汪某辉作为受光某安石委派执行新某大中心项目建设管理事务的工作人员，对工程招投标和建设有具体管理的职权，四人收受钱款，利用上述职务便利为中某公司项目投标和后续工程建设结算谋取利益，构成非国家工作人员受贿罪。

2.依法严惩私募基金重大投资商业贿赂犯罪，维护社会公共利益，保障私募基金行业长期健康发展。实体经济和重大项目是大型私募基金的重点投资领域，工程建设领域特别是大型基础设施综合项目，关系城市发展和群众利益，其工程涉及面广、资金密集、时间周期长、利益环节多，在项目招标、工程承揽、资金结算等方面易形成“围猎”与被“围猎”的利益链，一旦发生腐败犯罪将严重破坏市场竞争规则和私募基金发展前景，侵害投资人利益，甚至可能危害工程质量引发安全事故。本案属于典型的大型私募基金投资城市重大基础设施建设过程中的商业贿赂犯罪，无论是对社会公共利益还是对私募基金投资发展均产生极为恶劣的负面影响，司法机关依法严惩，全额追缴违法获利，具有重大警示震慑作用，充分彰显对金融领域商业贿赂“零容忍”的坚定态度。

## 二、政策、法规、通知

### 【01】关于就《私募投资基金监督管理办法（征求意见稿）》公开征求意见的通知

发布机构：中国证券监督管理委员会

发布时间：2023 年 12 月 8 日

征求意见截止时间：2024 年 1 月 8 日

为贯彻落实《[私募投资基金监督管理条例](#)》，促进私募基金行业规范健康发展，发挥私募基金支持科技创新、服务实体经济质效，并切实防控风险，我会拟对《[私募投资基金监督管理暂行办法](#)》进行全面修订，现向社会公开征求意见。公

众可通过以下途径和方式提出反馈意见：

1. 登陆中华人民共和国司法部 中国政府法制信息网 (www.moj.gov.cn、www.chinalaw.gov.cn), 进入首页主菜单的“立法意见征集”栏目提出意见。

2. 电子邮件:scerbu@csrc.gov.cn。

3. 通讯地址:北京市西城区金融大街 19 号富凯大厦中国证监会市场二部, 邮编 100033。

意见反馈截止时间为 2024 年 1 月 8 日。

中国证监会

2023 年 12 月 8 日

## 私募投资基金监督管理办法（征求意见稿）

### 第一章 总则

第一条 为了规范私募投资基金（以下简称私募基金）业务活动，保护投资者及相关当事人的合法权益，促进私募基金行业规范健康发展，根据《中华人民共和国证券投资基金法》（以下简称《证券投资基金法》）、《私募投资基金监督管理条例》（以下简称《私募条例》）等法律法规，制定本办法。

第二条 在中华人民共和国境内，以非公开方式向投资者募集资金设立基金，由私募基金管理人管理，为投资者的利益进行投资活动，适用本办法。

私募基金可以采用公司、合伙企业、契约等形式设立。其中，以合伙企业形式设立的，资产由普通合伙人管理的私募基金，该普通合伙人适用本办法关于登记备案、资金募集、投资运作和信息披露等规定。

私募基金管理人名称应当包含“私募基金管理”“创业投资基金管理”字样，经营范围中应当包含“私募投资基金管理”“私募证券投资基金管理”“私募股权投资基金管理”“创业投资基金管理”等体现受托管理私募基金特点的字样。

私募基金名称应当包含“基金”“私募基金”字样，经营范围中应当包含“从事私募基金投资活动”等体现私募基金特点的字样，法律、行政法规和本办法另有规定的除外。

第三条 从事私募基金业务活动，应当遵循自愿、公平、诚实信用的原则，不得损害国家利益、社会公共利益和他人合法权益。

私募基金管理人管理、运用私募基金财产，私募基金托管人托管私募基金财产、私募基金销售机构及其他私募基金服务机构从事私募基金服务业务活动，应当遵守法律、行政法规和国家监管规定，恪尽职守，履行诚实信用、谨慎勤勉的义务，防范利益输送和利益冲突。

私募基金从业人员应当具备履行职责的能力，遵守法律、行政法规和国家监管规定，履行诚实信用、谨慎勤勉的义务，恪守职业道德和行为规范，按照规定接受合规和专业能力培训。

私募基金投资者应当遵守法律、行政法规和国家监管规定，评估私募基金的投资范围和风险特征，根据自身风险承担能力投资私募基金，按照私募基金合同、公司章程、合伙协议（以下统称基金合同）约定，获取投资收益并自行承担投资风险。

第四条 私募基金财产独立于私募基金管理人、私募基金托管人的固有财产及其管理、托管的其他财产。私募基金管理人、私募基金托管人不得将私募基金财产归入其固有财产。私募基金管理人、私募基金托管人因依法解散、被依法撤销或者被依法宣告破产等原因进行清算的，私募基金财产不属于其清算财产。

私募基金管理人、私募基金托管人因私募基金财产的管理、运用或者其他情形而取得的财产和收益，归入私募基金财产。

私募基金财产的债务由私募基金财产本身承担，投资者以其出资为限对私募基金财产的债务承担责任，但基金合同依照法律另有约定的，从其约定。非因私募基金本身的债务或者法律规定的其他情形，不得查封、冻结、扣押或者强制执行私募基金财产。

第五条 中国证监会及其派出机构依照法律、行政法规、本办法和中国证监会的其他规定，对私募基金业务活动实施监督管理。

中国证监会根据私募基金管理人业务类型、管理资产规模、持续合规情况、风险控制情况和服务投资者能力等，对私募基金管理人实施差异化监督管理，并对创业投资基金及不动产私募基金等私募股权投资基金、私募证券投资基金、私募投资母基金（以下简称母基金）等不同类型的私募基金实施分类监督管理。

第六条 中国证券投资基金业协会（以下简称基金业协会）依照法律、行政法规、中国证监会的规定和委托，办理私募基金管理人登记和私募基金备案，对私募基金业务活动进行自律管理。

## 第二章 私募基金管理人、私募基金托管人和私募基金服务机构

第七条 私募基金管理人由依法设立的公司或者合伙企业担任，并应当持续符合下列要求：

（一）有符合要求的名称、经营范围；

（二）财务状况良好，最低实缴货币出资应与管理资产规模相适应，其中初始实缴货币出资不低于 1000 万元；

（三）出资架构简明清晰稳定，控股股东、普通合伙人、实际控制人财务状况和诚信记录良好，并应当具有从事投资、资产管理业务等相关工作经验；

（四）法定代表人、执行事务合伙人或者委派代表、负责投资管理的高级管理人员应当具有相关工作经验，合计持有私募基金管理人的股权或者财产份额比例不低于最低初始实缴货币出资的 20%；

（五）有符合规定数量、专业任职条件和诚信记录的高级管理人员和其他从业人员；

（六）有符合要求的信息技术系统、安全防范设施、与私募基金管理业务有关的其它设施和独立的营业场所；

（七）有符合要求的内部治理结构、利益冲突防范问责机制以及保障合规风控独立、有效履行职责的制度等；

（八）法律、行政法规和中国证监会规定的其他要求。

私募基金管理人的控股股东、普通合伙人、实际控制人应当书面承诺登记或者变更登记后三年内不转让其持有的股权、财产份额或者实际控制权。

商业银行、证券公司、基金管理公司、期货公司、信托公司、保险公司等金融机构控制的私募基金管理人，设区的市级以上政府及其授权机构控制的私募基金管理人，受境外相关金融监管部门监管的机构控制的私募基金管理人以及其他符合国家规定的，不适用前款第（四）项规定。

第八条 私募基金管理人应当建立健全合规风控制度，设置独立负责合规风控的人员，对本单位及其工作人员的经营管理和执业行为的合规性进行审查、监

督和检查。

负责合规风控的人员应具备相关工作经验，不得兼任投资管理等与其职责相冲突的职务。

第九条 私募基金管理人在首次开展资金募集、投资管理等私募基金业务活动前，应当依法向基金业协会报送下列材料，履行登记手续：

- （一）《私募条例》第十条规定的材料；
- （二）实缴资本、财务状况的文件材料；
- （三）主要关联方的基本信息；
- （四）内部控制、风险管理、资金募集、投资者适当性、信息披露和信息报送等相关制度文件；
- （五）律师事务所出具的法律意见书；
- （六）会计师事务所出具的审计报告；
- （七）中国证监会和基金业协会规定的其他材料。

私募基金管理人的控股股东、普通合伙人、实际控制人、法定代表人、执行事务合伙人或者委派代表等重大事项发生变更的，应当按照要求及时向基金业协会履行变更登记手续。

未经登记，任何单位或者个人不得使用“私募基金”“私募基金管理”“创业投资基金”字样或者近似名称进行资金募集、投资管理等私募基金业务活动，法律、行政法规另有规定的除外。

第十条 自申请机构登记材料齐备后 20 个工作日内，基金业协会应当通过公示私募基金管理人的名称、经营范围等相关信息的方式，办结私募基金管理人登记和变更登记手续。申请机构补正材料的时间不计入办理时限。

申请机构登记材料需要退回补正的，基金业协会应当一次性告知需补正的材料，并公示办理进度、办理结果等信息。

私募基金管理人应当在登记完成后的 10 个工作日内，向注册地的中国证监会派出机构报告。

第十一条 私募基金管理人应当履行下列职责：

- （一）依法募集资金，办理私募基金份额登记和私募基金备案；
- （二）对所管理的不同私募基金财产分别管理、分别记账，保证私募基金财

产独立性，并与所投资产对应关系清晰、准确、完整；

（三）按照规定和基金合同约定管理私募基金并进行投资，建立有效的风险控制 and 隔离制度，防范利益冲突；

（四）按照规定和基金合同约定，办理与私募基金管理业务活动有关的信息披露事项，计算并向投资者提供私募基金份额、净值及投资者权益等情况；

（五）按照基金合同约定确定私募基金收益分配方案，及时向投资者分配收益，并确保资金及收益返回投资者的账户或者其指定账户；

（六）对私募基金进行独立核算并编制私募基金财务会计报告，编制私募基金年度报告，保存私募基金财产管理业务活动的记录、账册、报表和其他相关资料；

（七）按照规定和基金合同约定召集基金份额持有人大会；

（八）以契约形式设立私募基金的，私募基金管理人应当以自己的名义，代表投资者利益行使诉讼权利或者实施其他法律行为；

（九）按照中国证监会及其派出机构的要求，及时、完整、真实、准确报送相关材料，配合监督检查；

（十）法律、行政法规、中国证监会规定和基金合同约定的其他职责。

在履行职责过程中，私募基金管理人可以依法委托其他机构提供相关服务，其相应职责不因委托服务而免除。

第十二条 私募基金管理人应当履行主动投资管理职责，不得直接或者间接将投资管理职责委托他人行使。

第十三条 私募基金管理人应当遵循专业化管理原则，依法从事以下业务：

（一）非公开募集资金并进行投资管理；

（二）为本办法第四十二条第（二）项规定的资产管理产品提供证券投资顾问服务；

（三）法律、行政法规和中国证监会规定的其他业务。

第十四条 私募基金管理人为本办法第四十二条第（二）项规定的资产管理产品提供证券投资顾问服务业务的，应当持续符合下列要求：

（一）已在基金业协会登记满三年；

（二）具备符合规定数量和投资业绩，且无不良从业记录的投资管理人员；



（三）合规风控稳健，私募基金管理人及其控股股东、普通合伙人、实际控制人、法定代表人、执行事务合伙人或者委派代表、高级管理人员、投资管理人员最近五年不存在《私募条例》第八条、第九条规定的情形；（四）中国证监会规定的其他条件。

第十五条 私募基金管理人为本办法第四十二条第（二）项规定的资产管理产品提供证券投资顾问服务业务的，应当签订投资顾问服务合同，并履行下列职责：

（一）按照投资顾问服务合同约定的投资目标和策略向委托人提出投资建议，不得直接执行投资指令；

（二）公平对待其管理的私募基金和担任投资顾问的产品；

（三）建立利益冲突防范机制，防范自主管理产品与投资顾问产品、自有资金投资之间的利益冲突和利益输送；

（四）制定明确的投资建议的决策流程，并对投资建议相关材料进行记录并保存；

（五）中国证监会规定和投资顾问合同约定的其他职责。

私募基金管理人应当将提供投资顾问服务的资产管理产品相关信息报送基金业协会，具体办法另行制定。

第十六条 私募基金管理人使用自有资金投资其所管理的或者关联方所管理的私募基金，应当与其他投资者所持的同等份额享有同等权益、承担同等风险。

除前款规定的情形外，私募基金管理人应当审慎开展其他自有资金投资活动，确有必要开展的，应当制定并执行自有资金运用管理制度，明确人员、财务、账户、系统、业务等隔离安排，切实防范同业竞争和利益冲突，并按照规定报送信息。

私募基金管理人的控股股东、普通合伙人、实际控制人、高级管理人员和投资管理人员使用自有资金投资的，参照本条规定执行，相关人员不得利用职务便利或者私募基金管理人的展业便利条件开展自有资金投资活动。

第十七条 私募基金管理人管理资产规模达到规定标准的，应当符合中国证监会规定的运营资金、从业人员、合规风控、风险计提、信息报送等要求。

第十八条 私募基金管理人的股东、合伙人以及股东、合伙人的控股股东、

实际控制人，控股或者实际控制两家以上私募基金管理人的，应当具有充分的合理性与必要性，具有简明清晰的股权架构，全面、及时、准确披露各私募基金管理人业务分工，做好业务隔离，避免同业化竞争，并应当建立健全集中统一的合规风控管理体系，加强对各私募基金管理人的审查、监督、检查，防范利益冲突和利益输送。

第十九条 私募基金管理人不得出资设立分支机构。为管理私募基金财产必须设立子公司的，私募基金管理人应当将子公司纳入统一合规风控管理，并及时向基金业协会和注册地、设立机构所在地中国证监会派出机构报告。

第二十条 私募基金管理人的股东、合伙人、实际控制人不得有下列行为：

- （一）《私募条例》第十二条规定的行为；
- （二）以非自有资金出资；
- （三）直接或者间接向投资者承诺保本保收益；
- （四）法律、行政法规和中国证监会禁止的其他行为。

私募基金管理人的控股股东、普通合伙人、实际控制人不得从事与私募基金管理相冲突的业务。

第二十一条 申请机构有下列情形之一的，基金业协会不予登记：

- （一）《私募条例》第八条、第九条规定的情形；
- （二）不符合本办法第七条、第十八条、第二十条规定；
- （三）提供的申请登记信息或者材料存在虚假记载、误导性陈述或者重大遗漏；
- （四）申请登记前违规从事私募基金募集、投资管理等活动；
- （五）中国证监会规定的其他情形。

第二十二条 私募基金管理人有下列情形之一的，基金业协会按照规定及时注销私募基金管理人登记并予以公示：

- （一）《私募条例》第十四条规定的情形；
- （二）本办法第二十一条规定的情形，逾期未改正；
- （三）经基金业协会公示失联信息，公示期满仍无法取得有效联系；
- （四）中国证监会规定的其他情形。

基金业协会注销私募基金管理人登记前，应当通知私募基金管理人清算私募

基金财产或者将私募基金财产管理职责转移给其他登记的私募基金管理人，无法清算或者转移的，参照《私募条例》第三十四条和本办法第五十八条处理。

第二十三条 除基金合同另有约定外，私募基金财产应当由私募基金托管人托管。基金合同约定私募基金财产不托管的，应当约定保障私募基金财产安全的制度措施和纠纷解决机制，明确私募基金管理人应当对私募基金财产和其他资产采取隔离措施。符合下列情形的私募基金，应当由私募基金托管人托管：

- （一）采用契约形式设立的；
- （二）接受资产管理产品、私募基金投资的；
- （三）主要投资单一标的、境外资产、场外衍生品等情形的；
- （四）开展杠杆融资的；
- （五）中国证监会规定的其他情形。

基金业协会应当对未托管的私募基金进行特别公示。

第二十四条 私募基金托管人托管私募证券投资基金的，应当符合《证券投资基金法》的规定，并按照《证券投资基金法》规定和基金合同约定履行职责。私募基金托管人托管私募股权投资基金、母基金等私募基金的，应当按照法律、行政法规、中国证监会规定和基金合同约定履行职责。

私募基金管理人应当配合私募基金托管人履行职责，确保所提供材料的及时、完整、真实、准确。私募基金托管人发现私募基金管理人的投资违反法律、行政法规和基金合同约定的，应当拒绝执行，及时通知私募基金管理人并向中国证监会派出机构、基金业协会报告。

第二十五条 从事私募基金销售、份额登记、估值核算、信息技术系统服务等私募基金服务业务活动的机构和人员，应当符合国家有关规定，勤勉尽责、恪尽职守，依法依规履行职责。

第二十六条 律师事务所、会计师事务所为私募基金业务活动出具法律意见书、审计报告等文件，应当勤勉尽责，对所依据的文件资料内容的真实性、准确性、完整性进行核查和验证。其制作、出具的文件不得有虚假记载、误导性陈述或者重大遗漏。

### 第三章 私募基金产品

第二十七条 私募基金财产的投资标的包括公司股权、股份、合伙企业份额、

债券、基金份额、其他证券、期货和衍生品以及中国证监会规定的其他投资标的。

私募基金应当坚持专业化运作原则，具有明确、合法的投资方向。基金合同应当基于主要投资方向和资产类别将私募基金明确为私募股权投资基金、私募证券投资基金、母基金以及中国证监会规定的其他基金类型。

第二十八条 私募股权投资基金是指将主要基金财产投资于未上市公司股权、不动产项目公司股权、上市公司非公开发行或交易的股票、合伙企业份额、私募股权投资基金份额以及符合中国证监会规定的其他投资标的的私募基金。

私募证券投资基金是指将主要基金财产投资于股票、存托凭证、债券、其他证券、期货和衍生品、证券投资基金份额以及符合中国证监会规定的其他投资标的的私募基金。

母基金是指将主要基金财产投资于私募股权投资基金份额、私募证券投资基金份额、本办法第四十二条第（二）项规定的资产管理产品份额以及符合中国证监会规定的其他投资标的的私募基金，具体办法由中国证监会另行规定。

第二十九条 私募基金财产不得直接或者间接用于下列投资或者活动：

（一）信贷、借（存）贷、担保等；

（二）投向保理、融资租赁、典当等与私募基金相冲突业务的资产、资产收（受）益权，以及从事上述业务公司的股权；

（三）从事承担无限责任的投资；

（四）投向国家禁止、限制投资或者不符合国家产业、环境保护、土地管理等相关政策的项目，但证券市场投资除外；

（五）增加或者变相增加政府隐性债务；

（六）法律、行政法规、中国证监会禁止的其他投资或者活动。

中国证监会指导基金业协会建立私募基金投资负面清单制度。

私募基金以股权投资为目的，可以按照合同约定为被投企业提供一年期限以内借款、担保，但借款或者担保到期日不得晚于股权投资退出日，且借款或者担保余额不得超过该私募基金实缴金额的 20%，中国证监会另有规定的除外。

第三十条 私募股权投资基金应当采取封闭式运作，其所投资产的退出日不得晚于其封闭到期日。除分红、项目退出后减资、投资者减少认缴出资、基金份额转让等情形外，封闭运作期间不得办理退出。

第三十一条 私募股权投资基金同时符合以下条件的，可以扩募：

（一）运作规范，处于基金合同约定的投资期；

（二）对象限于本办法第四十二条规定的合格投资者或者单笔投资金额 1000 万元以上的其他合格投资者；

（三）由私募基金托管人托管；

（四）按照基金合同约定的方式事先取得全体投资者或者投资者认可的决策机制决策同意；

（五）私募基金管理人未违反法律、行政法规、中国证监会规定和基金合同约定；

（六）中国证监会规定和基金合同约定的其他条件。

开展单一项目投资的私募基金不得向原投资者之外的其他投资者扩募。

第三十二条 私募基金管理人和投资者应当签订基金合同，明确约定私募基金成立条件、日期和各方当事人的权利、义务等相关事宜。基金合同应当包括《证券投资基金法》第九十二条、第九十三条以及《私募条例》和中国证监会、基金业协会规定的其他内容。

私募基金管理人、私募基金销售机构应当向投资者全面、充分解释基金合同有关条款，不得在基金合同签订前收取投资者投资款项。

第三十三条 私募基金管理人应当自私募基金募集完毕之日起 20 个工作日内，依法向基金业协会报送下列材料，办理备案：

（一）《私募条例》第二十二条规定的材料；

（二）招募说明书；

（三）风险揭示书以及投资者适当性相关文件材料；

（四）募集账户信息、募集账户监督协议；

（五）中国证监会和基金业协会规定的其他材料。

基金业协会应当在备案材料齐备后的 20 个工作日内，办结备案手续并予以公示。私募基金管理人不得管理运作未备案的私募基金。在备案完成前不得开展投资运作，但以现金管理为目的，投资于银行活期存款、国债、中央银行票据、政策性金融债、货币市场基金等中国证监会认可的投资品种的除外。

私募基金募集完毕是指投资者已签署基金合同并认缴完毕，且均已完成首期

实缴出资，单个投资者首期实缴金额和私募基金实缴规模不得低于本办法要求，国家另有规定的除外。

第三十四条 私募基金应当具有保障基本投资能力、抗风险能力和符合投资策略要求的实缴规模，且仅限货币出资：

（一）私募股权投资基金实缴规模不得低于 1000 万元，其中创业投资基金首期实缴规模不得低于 500 万元，并在备案完成后的 6 个月内达到 1000 万元的实缴规模，不动产私募基金实缴规模不得低于 3000 万元；

（二）私募证券投资基金实缴规模不得低于 1000 万元；

（三）母基金实缴规模不得低于 5000 万元。

私募基金管理人不得通过投资者短期赎回私募基金份额等方式，规避私募基金实缴规模要求。

基金业协会根据私募基金的类型、募集资金规模等情况实施分类公示。

第三十五条 私募基金下列事项发生变更的，私募基金管理人应当自变更之日起 10 个工作日内向基金业协会办理变更备案手续：

（一）基金合同约定的存续期限、认缴规模、投资范围、投资策略、费用及收益分配安排等重要事项；

（二）私募基金管理人、私募基金托管人、私募基金服务机构；

（三）基金经理、基金管理团队或者关键人士；

（四）私募基金类型；

（五）影响私募基金运行和投资者重大利益的其他事项。

第三十六条 全体投资者组成的基金份额持有人大会或者全体投资者认可的决策机制行使下列职权：

（一）决定私募基金扩募或者延长基金合同期限；

（二）决定更换私募基金管理人、私募基金托管人；

（三）决定修改基金合同的重要内容或提前终止基金合同；

（四）基金合同约定的其他职权。

基金合同应当明确约定基金份额持有人大会的召开方式、议事程序和表决方式等内容。

第三十七条 私募基金管理人接受单一投资者委托设立私募基金的，双方可

在基金合同中就私募基金投资决策机制、托管、信息披露、审计进行特别约定。

单一投资者限于本办法第四十二条第（一）（四）（五）（六）项规定的投资者，且私募基金实缴规模不得低于 1 亿元。

第三十八条 私募基金管理人将单只私募基金 80%以上基金财产投向单一标的的，应当同时符合下列条件：

（一）基金合同有明确约定；

（二）私募基金实缴规模不得低于 2000 万元，其中有自然人投资者的，单个自然人投资者实缴规模不得低于 1000 万元；

（三）该单一标的与私募基金管理人及其股东、实际控制人、合伙人、从业人员不存在关联关系，全体投资者一致同意的除外；

（四）对全体投资者进行特别风险提示并由投资者确认，私募基金管理人对决策过程、风险提示等进行书面留痕；

（五）中国证监会和基金合同约定的其他条件。

单一标的及其关联方的非标准化资产，视为同一资产合并计算。任何单位和个人不得通过将同一资产进行拆分，以规避单一标的的认定。

#### 第四章 合格投资者

第三十九条 私募基金应当向合格投资者募集或者转让，任一时点单只私募基金的投资者人数累计不得超过《证券投资基金法》《公司法》《合伙企业法》等法律规定的人数。

投资者转让私募基金份额的，受让人应当为合格投资者且受让后人数应当符合前款规定。

任何单位和个人不得通过将私募基金份额进行拆分或者转让，或者通过为单一标的设立多只私募基金等方式，以降低合格投资者标准或者突破法律规定的人数限制。

第四十条 私募基金的合格投资者是指达到规定的资产规模或者收入水平，具备相应风险识别能力和风险承担能力，投资于单只私募基金不低于规定金额的自然人、法人或者其他组织，且符合下列条件之一：

（一）具有两年以上投资经历，且满足下列条件之一的自然人：家庭金融资产不低于 500 万元，家庭金融净资产不低于 300 万元，或者近三年本人年均收入

不低于 40 万元；

（二）净资产不低于 1000 万元的法人或者其他组织。

前款所称金融资产，是指银行存款、股票、期货、债券、基金份额、资产管理产品等。

私募基金管理人的从业人员投资于该私募基金管理人所管理的私募基金不受本条和本办法第三十八条、第四十一条限制。

第四十一条 单个投资者投资于单只私募证券投资基金、母基金的实缴金额不低于 100 万元，投资于单只私募股权投资基金的实缴金额不低于 300 万元。投资于下列私募基金的，单个投资者实缴金额不低于 500 万元：

- （一）不动产私募基金；
- （二）主要投资单一标的、境外资产、场外衍生品等情形的私募基金；
- （三）未托管的私募基金；
- （四）由私募基金销售机构销售的私募股权投资基金；
- （五）中国证监会规定的其他情形。

第四十二条 下列投资者视为合格投资者：

（一）依法设立并接受国务院金融监督管理机构监管的机构，包括证券公司及其子公司、基金管理公司及其子公司、期货公司及其子公司、商业银行及其理财子公司、保险公司、保险资产管理公司、金融资产投资公司、信托公司、财务公司及中国证监会规定的其他机构；

（二）本条第（一）项规定机构依法发行的资产管理产品；

（三）在基金业协会登记备案的私募基金管理人、私募基金；

（四）社会保障基金、基本养老保险基金、年金基金等养老基金，慈善基金等社会公益基金；

（五）合格境外投资者；

（六）政府资金或者符合条件的政府资金参与设立的基金；

（七）中国证监会规定的其他投资者。

以合伙企业、契约等非法人形式，通过汇集多数投资者的资金直接或者间接投资于私募基金的，负责募集的私募基金管理人或者私募基金销售机构应当穿透核查投资者是否为合格投资者，并合并计算投资者人数。但是，符合本条第（一）



（四）（五）项规定的，不再穿透核查最终投资者或者合并计算人数；符合本条第（二）（三）项规定的，不合并计算投资者人数，但私募基金管理人或者私募基金销售机构应当有效识别私募基金的实际投资者与最终资金来源。

## 第五章 资金募集

第四十三条 私募基金管理人应当按照规定自行募集资金，或者委托取得基金销售业务资格并符合基金业协会规定条件的私募基金销售机构募集资金。私募基金管理人委托募集资金的，应当与私募基金销售机构签署资金募集委托合同，明确双方权利义务。私募基金销售机构及其从业人员募集资金，应当符合法律、行政法规、中国证监会和基金业协会的规定。

资金募集或者募集资金，是指为投资者开立私募基金交易账户、宣传推介私募基金、办理私募基金份额申购、赎回及提供私募基金交易账户信息查询等活动。

第四十四条 私募基金管理人不得委托或者变相委托下列主体募集资金：

- （一）不具有基金销售业务资格的机构或者个人；
- （二）与私募基金管理人及其股东、合伙人、实际控制人、从业人员存在关联关系的私募基金销售机构；
- （三）法律、行政法规和中国证监会规定的其他情形。

第四十五条 私募基金管理人、私募基金销售机构应当建立健全投资者尽职调查等方面的内部控制制度，充分、及时了解投资者的资金来源、资产负债情况、投资经历、风险偏好、诚信状况等信息，采取必要手段进行核查验证，确保投资者符合本办法规定。

投资者应当真实、准确、完整提供相关信息，确保投资资金来源合法，不得非法汇集他人资金或者接受他人委托出资进行投资，不得使用贷款等非自有资金投资私募基金，国家另有规定的除外。

第四十六条 私募基金管理人应当履行投资者适当性义务，对投资者的风险识别能力和风险承受能力进行评估，制作风险揭示书。风险揭示书应当在显著位置对私募基金无托管、投资单一标的、关联交易等情形进行特别风险提示，由投资者签字确认。

私募基金管理人委托私募基金销售机构销售的，私募基金销售机构应当按照前款规定，履行投资者适当性义务，并承担相应法律责任。

第四十七条 私募基金管理人、私募基金销售机构应当结合风险特征和程度对私募基金划分风险等级，根据投资者的风险识别能力和风险承担能力匹配不同风险等级的私募基金。

第四十八条 私募基金管理人、私募基金销售机构应当制作招募说明书，在募集时向投资者披露以下信息：

- （一）私募基金管理人和私募基金的基本信息；
- （二）私募基金的存续期，申购赎回安排，投资范围，投资架构，投资策略，基金经理、基金管理团队或者关键人士情况；
- （三）私募基金的收益分配和风险承担安排；
- （四）私募基金的募集期、募集失败后资金返还安排以及募集期间的监督管理安排；
- （五）私募基金的托管安排，或者保障私募基金财产安全及纠纷解决的措施等相关信息；
- （六）投资者、私募基金承担的费用、费率；
- （七）私募基金信息披露的内容、方式和频率；
- （八）利益冲突情况和可能影响投资者合法权益的其他重要事项；
- （九）中国证监会规定的其他信息。

私募基金管理人、私募基金销售机构向投资者提供的招募说明书信息应当与基金合同中的内容一致，但私募基金管理人在基金合同中作出特别说明并由投资者逐一确认的除外。

第四十九条 私募基金管理人、私募基金销售机构向自然人募集资金的，应当对全过程录音或者录像，建立健全回访确认和投资冷静期机制，通过互联网等非现场方式进行的，应当完善配套留痕安排。

第五十条 私募基金管理人、私募基金销售机构及其从业人员在募集过程中不得有下列行为：

- （一）《私募条例》第二十条规定的行为；
- （二）为投资者提供多人拼凑、资金借贷等满足合格投资者要求的便利；
- （三）向不特定对象宣传推介，通过设置特定对象确定程序的官网、客户端等互联网媒介向合格投资者进行宣传推介的除外；

（四）使用安全、高收益、预期收益率等可能导致投资者不能准确认识私募基金风险的表述；

（五）直接或者间接向投资者承诺保本保收益，包括投资本金不受损失、固定比例损失或者承诺最低收益等情形；

（六）宣传推介材料有虚假记载、误导性陈述或者重大遗漏；

（七）以登记备案、金融机构托管、政府出资、第三方回购担保等名义进行误导性宣传推介；

（八）使用私募基金财产支付资金募集过程中的费用；

（九）法律、行政法规和中国证监会禁止的其他行为。

私募基金管理人的股东、合伙人、实际控制人、关联方不得从事或者变相从事前款所列行为。

## 第六章 投资运作、退出和信息披露

第五十一条 私募基金管理人应当按照规定和基金合同约定，对私募基金进行有效投后管理，及时了解投资对象的运营和财务状况，督促投资对象按照规定和投资协议约定运用资金，及时采取有效方式切实维护私募基金财产安全。

第五十二条 私募基金管理人应当建立健全利益冲突识别、防范和处理制度，明确利益冲突的审查机制、处理原则和方法，避免因利益冲突处理不当出现利益输送或者谋取不正当利益的行为。

第五十三条 私募基金管理人应当建立健全关联交易管理制度，基金合同应当按照《私募条例》第二十八条、《企业会计准则》明确约定关联交易的认定标准、定价方法、决策程序、信息披露等内容。

私募基金管理人运用私募基金财产从事关联交易的，应当遵守法律、行政法规、中国证监会的规定和基金合同约定，防范利益输送和利益冲突。投资前履行基金合同约定的决策程序，投资后应当及时向投资者和私募基金托管人完整、真实、准确提供相关信息，并按照规定报送。

第五十四条 私募基金可以再投资一层资产管理产品或者私募基金，所投产品不得再投资公募证券投资基金以外的其他的资产管理产品或者私募基金，法律、行政法规和国家另有规定的除外。母基金不计入投资层级，具体办法由中国证监会另行规定。

私募基金管理人不得违反关于嵌套的规定，规避或者变相规避法律、行政法规以及国务院金融监督管理机构规定的登记备案、合格投资者标准、人数限制、投资范围、关联交易规范等监管要求。

第五十五条 私募基金份额进行分级的，名称中应当包含“结构化”、“分级”等字样，分级比例应当符合中国证监会和基金业协会的规定。开放式私募基金不得进行份额分级。

分级私募基金不得直接或者间接对优先级份额认购者提供保本保收益安排。分级私募基金的同级份额享有同等权益，承担同等风险，私募基金产生投资收益或者出现投资亏损时，全体投资者均应当享有收益或者承担亏损。

第五十六条 基金合同中应当约定出现下列情形时合同终止：

- （一）基金合同存续期届满且不展期；
- （二）基金份额持有人大会或者全体投资者认可的决策机制决定终止；
- （三）基金合同约定的其他情形。

第五十七条 基金合同终止的，私募基金管理人应当在发生终止情形之日起5个工作日之内组织对私募基金财产进行清算，基金合同另有约定的除外。私募基金自清算开始之日起不得以私募基金名义新增募集、投资等与清算无关的经营活动。

私募基金管理人应当在清算结束后10个工作日内向基金业协会报送清算报告，因私募基金财产流动性受限等原因延期清算的，应当及时向基金业协会报告。

第五十八条 基金合同应当明确约定私募基金管理人无法正常履行职责或者出现重大风险等情形时的基金财产安全保障机制、应急处置机制及相关费用承担安排。

私募基金无法正常终止的，私募基金管理人、私募基金托管人、基金份额持有人大会或者按照基金合同约定持有一定份额比例的投资者可以建立专项机制或者委托律师事务所、会计师事务所等中介机构，行使下列职权：

- （一）清理核查私募基金资产情况，编制资产负债表和财产清单；
- （二）制定、执行清算退出方案；
- （三）清缴税款，清理债权、债务；
- （四）管理、处置、分配剩余私募基金财产；

- （五）依法履行解散、清算、破产等法定程序；
- （六）代表私募基金进行纠纷解决；
- （七）中国证监会规定或者基金合同约定的其他职权。

第五十九条 私募基金管理人、私募基金托管人及其从业人员从事私募基金业务不得有下列行为：

- （一）《私募条例》第三十条规定的行为；
- （二）不公平对待不同私募基金财产、同一私募基金的不同投资者，或者在私募基金与其他市场主体之间进行利益输送；
- （三）使用私募基金募集账户以外的账户代私募基金收付基金财产，或者以私募基金财产支付私募基金管理人及其关联方应当承担的费用；
- （四）使用私募基金财产直接或者间接为私募基金管理人、控股股东、实际控制人及其实际控制的企业或项目提供融资，损害投资者利益；
- （五）开展或者参与具有滚动发行、集合运作、期限错配、分离定价等特征的资金池业务；
- （六）私募基金收益不与投资标的的收益、风险等情况挂钩；
- （七）使用私募基金份额进行质押融资；
- （八）玩忽职守，不按照规定履行职责；
- （九）从事内幕交易、操纵证券期货市场及其他不正当交易活动；
- （十）进行商业贿赂、洗钱、恐怖融资等活动；
- （十一）法律、行政法规和中国证监会禁止的其他行为。

私募基金管理人、私募基金托管人的股东、合伙人、实际控制人，私募基金销售机构及其他私募基金服务机构及其从业人员、股东、合伙人、实际控制人，不得有前款所列行为或者为前款行为提供便利。

第六十条 私募基金管理人、私募基金托管人、私募基金服务机构应当按照规定和基金合同约定，向投资者披露信息，向中国证监会及其派出机构、基金业协会报送信息，并保证所披露和报送的信息的真实、准确、完整、及时。

私募基金管理人应当建立健全信息披露管理制度，按照规定和基金合同约定向投资者披露下列信息：

- （一）私募基金资产净值、份额变动、申购赎回情况以及投资者权益；

（二）私募基金投资运作情况；

（三）私募基金底层资产情况，通过公募证券投资基金以外的资产管理产品或者其他私募基金投资的，应当穿透披露最终底层资产；

（四）私募基金财务状况；

（五）投资收益分配情况；

（六）私募基金承担的费用和业绩报酬，业绩报酬的提取频次；

（七）关联交易及其他可能存在的利益冲突情况；

（八）中国证监会规定和基金合同约定的可能影响投资者合法权益的其他信息。

私募基金管理人发生重大事项变更，私募基金发生清盘、清算、重大诉讼或者仲裁，出现重大风险事件以及基金合同约定的其他可能影响投资者利益的重大事项的，私募基金管理人应当在 2 个工作日内向投资者披露有关信息。

第六十一条 私募基金管理人、私募基金托管人、私募基金服务机构及其从业人员向投资者披露信息，不得有下列行为：

（一）《私募条例》第三十二条规定的行为；

（二）直接或者间接承诺预期收益率，限定损失金额、比例；

（三）夸大或者片面宣传私募基金管理人、基金经理或者私募基金的过往业绩；

（四）恶意诋毁、贬低其他私募基金管理人、私募基金托管人、私募基金销售机构或者其他私募基金；

（五）法律、行政法规和中国证监会禁止的其他行为。

第六十二条 私募基金管理人及其控股股东、实际控制人、私募基金出现重大风险事件的，私募基金管理人、私募基金托管人应当在 2 个工作日内向注册地和风险事件发生地的中国证监会派出机构和基金业协会报告。

私募基金管理人、私募基金托管人、私募基金销售机构及其他私募基金服务机构，应当按照中国证监会及其派出机构、基金业协会的要求报送相关材料。

第六十三条 私募基金管理人应当在每个会计年度结束后，按照规定向基金业协会报送私募基金管理人和私募基金的年度财务报告，其中，私募基金管理人、私募股权投资基金、母基金和存在未托管等情形的私募证券基金年度财务报告应

经会计师事务所审计。

第六十四条 私募基金管理人、私募基金托管人及私募基金销售机构等私募基金服务机构应当制作并妥善保存私募基金投资决策、交易，投资者尽职调查和投资者适当性管理等方面的记录及其他相关资料，保存期限自私募基金清算结束之日起不得少于 20 年。

## 第七章 关于创业投资基金的特别规定

第六十五条 创业投资基金是指同时符合下列条件的私募股权投资基金：

- （一）符合《私募条例》第三十五条的规定；
- （二）基金存续期限在 5 年以上；
- （三）法律、行政法规和中国证监会规定的其他条件。

第六十六条 中国证监会对创业投资基金实施区别于其他私募基金的差异化监督管理：

- （一）支持长期资金投资于创业投资基金；
- （二）支持创业投资基金采取优先股、可转股债权等多种方式开展股权投资；
- （三）对投资符合国家规定的创业投资基金适用差异化解禁期、减持节奏、实物分配、份额转让等便利化退出方式；
- （四）制定差异化信息披露、信息报送和现场检查安排；
- （五）中国证监会规定的其他差异化安排。

第六十七条 基金业协会设置专门工作安排，在登记备案、事项变更、信息报送等方面对创业投资基金实施差异化自律管理和行业服务。

## 第八章 行业自律

第六十八条 基金业协会应当建立私募基金登记备案管理及从业人员管理系统，公开私募基金登记备案的具体标准、流程、结果，公示从业人员诚信信息。

基金业协会应当对私募基金管理人和私募基金信息保密，除法律、行政法规和中国证监会另有规定外，不得对外提供。

第六十九条 基金业协会应当按照法律、行政法规和中国证监会规定对私募基金管理人和私募基金业务活动实施监测监控、自律检查，发现存在重大风险或者违规事项的，应当及时报告中国证监会及其派出机构。

基金业协会应当对私募基金管理人填报或者报送的相关信息、投资运作情况

等进行抽查。

第七十条 基金业协会应当建立私募基金登记备案、信息备份、从业人员管理等信息系统与中国证监会及其派出机构的共享机制。

基金业协会应当定期向中国证监会报送私募基金管理人和私募基金的汇总分析报告，及时提供私募基金统计监测数据、违法违规以及中国证监会日常监管需要的其他信息。

基金业协会应当建立私募基金登记备案信息与省级地方人民政府金融监管机构的共享机制。

第七十一条 私募基金管理人、私募基金托管人、私募基金服务机构及其从业人员应当接受基金业协会自律管理。基金业协会应当制定和实施私募基金行业自律规则，检查私募基金管理人、私募基金托管人、私募基金服务机构及其从业人员的执业行为。

私募基金管理人、私募基金托管人、私募基金服务机构及其从业人员违反法律、行政法规、本办法规定和基金业协会自律规则的，基金业协会应当视情节轻重，采取自律管理措施、纪律处分措施。发现违法违规的，基金业协会应当及时报告中国证监会，同时抄送私募基金管理人注册地中国证监会派出机构。

第七十二条 私募基金管理人存在下列情形的，基金业协会可以暂停其私募基金备案，并向中国证监会及其派出机构报送相关信息：

（一）私募基金管理人及其控股股东、普通合伙人、实际控制人受到刑事处罚的；

（二）私募基金管理人及其控股股东、普通合伙人、实际控制人被金融监管部门给予行政处罚，情节严重的；

（三）拒绝、阻碍监管人员依法行使监督检查、调查职权，情节严重的；

（四）被采取行政监管措施未按期整改且情节严重的；

（五）未按照规定报送信息，情节严重的；

（六）中国证监会和基金业协会规定的其他情形。

第七十三条 基金业协会应当建立投诉处理机制，受理投资者投诉，进行纠纷调解。

## 第九章 监督管理和法律责任



第七十四条 中国证监会及其派出机构依法对私募基金管理人、私募基金托管人、私募基金服务机构、律师事务所、会计师事务所及其从业人员从事私募基金业务活动进行监督管理、统计监测和检查调查，依照法律、行政法规和中国证监会规定采取有关措施。

被检查、调查的单位和个人应当配合中国证监会及其派出机构依法进行的监督管理、统计监测和检查调查，按要求提供有关文件和资料，不得拒绝、阻碍和隐瞒。

第七十五条 私募基金管理人、私募基金托管人、私募基金服务机构、律师事务所、会计师事务所及其从业人员违反法律、行政法规、本办法及中国证监会其他规定的，中国证监会及其派出机构可以采取下列行政监管措施：

- （一）责令改正；
- （二）监管谈话；
- （三）出具警示函；
- （四）《私募条例》第四十二条规定的措施；
- （五）法律、行政法规和中国证监会规定的其他措施。

第七十六条 私募基金管理人、私募基金托管人、私募基金服务机构、律师事务所、会计师事务所及其从业人员违反《证券投资基金法》《私募条例》的，依法应予行政处罚的，依照有关规定予以处罚。

第七十七条 除本办法第七十六条规定的情形外，私募基金管理人、私募基金托管人、私募基金服务机构及其从业人员违反本办法规定，责令改正，给予警告或者通报批评，并处十万元以下的罚款，涉及金融安全且有危害后果的，并处二十万元以下的罚款；并对直接负责的主管人员和其他直接责任人员，给予警告或者通报批评，并处十万元以下的罚款，涉及金融安全且有危害后果的，并处二十万元以下的罚款。

私募基金管理人、私募基金托管人、私募基金服务机构的股东、合伙人、实际控制人违反本办法规定，参照前款规定予以处罚。

第七十八条 违反法律、行政法规和本办法的有关规定，情节严重的，中国证监会可以对有关责任人员采取证券期货市场禁入的措施；涉嫌犯罪的，依法移送司法机关追究刑事责任。

## 第十章 附则

第七十九条 过渡期自本办法施行之日起算。过渡期内，新登记私募基金管理人和新备案私募基金应当符合本办法的规定。对于不符合规定的已登记私募基金管理人、已备案私募基金，应当按照下列整改：

（一）除本办法第七条第（一）（二）（四）项规定的外，私募基金管理人应当按照本办法规定在一年内完成整改。

（二）私募基金在整改完毕前不得新增投资、不得新增募集规模、不得新增投资者、不得展期，基金合同到期后予以清算；对不符合本办法第五十四条规定的，应当在两年内完成整改。

基金业协会对到期未完成整改的私募基金管理人和私募基金进行特别公示，并视情节轻重，采取自律管理措施、纪律处分措施。

第八十条 私募基金管理人在境外开展私募基金业务活动，所在国家或者地区的证券监管机构已与中国证监会或者中国证监会认可的其他机构签订证券监管合作谅解备忘录，并应当符合国家外汇管理、跨境投资等规定。

第八十一条 证券公司、基金管理公司、期货公司及其子公司从事私募基金业务适用本办法第三条、第四条、第五条和第六条规定。

第八十二条 本办法自 2024 年 X 月 X 日起施行。《私募投资基金监督管理暂行办法》（证监会令第 105 号）《关于加强私募投资基金监管的若干规定》（证监会公告〔2020〕71 号）同时废止。

## **【02】集合资产管理计划资产管理合同内容与格式指引（2023 年修订）**

发布机构：中国证券投资基金业协会

发布时间：2023 年 12 月 15 日

为规范证券期货经营机构契约式私募资产管理计划合同内容与格式，中国证券投资基金业协会（以下简称协会）对《集合资产管理计划资产管理合同内容与格式指引》《单一资产管理计划资产管理合同内容与格式指引》《资产管理计划

风险揭示书内容与格式指引》等自律规则（以下合称合同指引）进行修订。经协会理事会审议通过，现予发布。合同指引自 2024 年 3 月 1 日起施行，施行后不对存量资产管理计划合同内容与格式做强制整改要求，管理人可以根据实际情况自行对存量资产管理计划的合同内容进行调整。特此公告。

## 第一章 总则

第一条 根据《中华人民共和国民法典》《中华人民共和国证券投资基金法》（以下简称《基金法》）《中华人民共和国证券法》（以下简称《证券法》）《中华人民共和国期货和衍生品法》《证券期货经营机构私募资产管理业务管理办法》（以下简称《管理办法》）《证券期货经营机构私募资产管理计划运作管理规定》（以下简称《运作规定》）等法律、行政法规、中国证券监督管理委员会（以下简称中国证监会）规定以及中国证券投资基金业协会（以下简称协会）自律规则，制定本指引。

第二条 证券期货经营机构通过契约形式募集资金，为多个投资者办理资产管理业务的，投资者、管理人和托管人作为合同当事人订立资产管理合同，适用本指引。

第三条 资产管理合同当事人应当遵循平等自愿、公平、诚实信用原则订立资产管理合同，维护投资者合法权益，不得损害国家利益、社会公共利益和他人合法权益。

第四条 资产管理合同应当订明本指引规定的内容。对当事人权利、义务有重大影响，但本指引未予以规定的，当事人应当在资产管理合同中订明。

在不违反《基金法》《管理办法》《运作规定》等相关法律、行政法规以及其他有关规定的前提下，资产管理合同可以订明本指引规定内容之外的事项。

本指引部分具体要求确不适用的，当事人可以对合同内容作出合理调整和变动，但应当在《风险揭示书》中向投资者特别揭示，并在资产管理计划备案时出具书面说明。

第五条 资产管理合同不得存在虚假记载、误导性陈述或者重大遗漏。

第六条 资产管理合同可以采用电子方式签订，协会另有规定的从其规定。

第七条 管理人违反本指引的，协会将依据相关自律规则，采取自律管理或者纪律处分措施。

## 第二章 资产管理合同封面和目录

第八条 资产管理合同封面应当标有“XX 集合资产管理计划资产管理合同”的字样与合同编号，封面下端应当标明管理人以及托管人名称的全称。

第九条 资产管理合同目录应当自首页开始排印。目录应当订明各个具体标题以及相应的页码。

第十条 资产管理计划的产品名称应当为“管理人简称+XX 集合资产管理计划”，应当保持唯一性，不得存在可能误导投资者的表述，并符合下列要求：

（一）资产管理计划存在分级结构的，应当包含“分级”或者“结构化”字样；

（二）基金中基金资产管理计划、管理人中管理人资产管理计划，应当包含“FOF”、“MOM”或者其他能反映该资产管理计划类别的字样；

（三）员工持股计划、以收购上市公司为目的设立的资产管理计划等具有特定投资管理目标的资产管理计划，应当包含反映投资管理目标的字样；

（四）未经批准或者授权，不得在资产管理计划名称中使用与国家重大发展战略相同或者近似的字样。不得在名称中使用违背公序良俗或者造成不良社会影响的字样。

## 第三章 合同正文

### 第一节 前言

第十一条 订明订立资产管理合同的依据、目的和原则。订立资产管理合同的依据应当包括《基金法》《管理办法》《运作规定》以及本指引。

第十二条 订明管理人应当按照规定向协会办理资产管理计划的设立、变更备案，并及时报送资产管理计划的运行情况、风险情况以及终止清算报告等信息。

订明协会办理资产管理计划备案不代表协会对资产管理计划的合规性、投资价值及投资风险作出保证和判断，也不表明协会对备案材料的真实性、准确性、完整性作出保证。投资者应当充分了解资产管理计划的投资范围、投资策略和风险提示等信息，根据自身风险承受能力审慎选择资产管理计划，自主判断投资价值，自行承担投资风险。

### 第二节 释义

第十三条 对资产管理合同中具有特定法律含义的词汇作出明确的解释和说

明。

### 第三节 承诺与声明

第十四条 订明管理人、托管人以及投资者的承诺与声明，包括但不限于：

#### （一）管理人承诺与声明

1.在签订资产管理合同前充分向投资者说明了有关法律法规和相关投资工具的运作市场及方式，并充分揭示了相关风险。

2.已经了解投资者的风险偏好、风险认知能力和承受能力，对投资者的财务状况进行了充分评估。

3.按照《基金法》恪尽职守、诚实信用、谨慎勤勉的原则管理和运用受托资产，不保证受托资产一定盈利，也不保证最低收益或者本金不受损失，以及限定投资损失金额或者比例。

#### （二）托管人承诺与声明

1.按照《基金法》恪尽职守、诚实信用、谨慎勤勉的原则安全保管受托财产，履行信义义务以及资产管理合同约定的其他义务。

2.根据法律、行政法规、中国证监会及协会的规定和资产管理合同的约定，对管理人的投资或者清算指令等进行监督。

3.在管理人发生异常且无法履行管理职能时，依照法律、行政法规以及合同约定召集份额持有人大会，维护投资者权益，份额持有人大会设立日常机构的除外。

#### （三）投资者承诺与声明

1.符合《运作规定》合格投资者的要求，向管理人或者销售机构提供的有关投资目的、投资偏好、投资限制、财产收入情况和风险承受能力等基本情况真实、完整、准确、合法，不存在虚假记载、误导性陈述或者重大遗漏。前述信息资料如发生任何实质性变更，及时书面告知管理人或者销售机构。

2.财产的来源以及用途符合国家有关规定，未使用贷款、发行债券等筹集的非自有资金投资资产管理计划，且投资事项符合法律法规的规定以及业务决策程序的要求。

3.已充分理解资产管理合同条款，了解相关权利义务，了解有关法律法规以

及所投资资产管理计划的风险收益特征，知晓管理人、托管人以及相关机构不对资产管理计划的收益状况或者本金不受损失作出任何承诺，了解“卖者尽责，买者自负”的原则，投资于本计划将自行承担投资风险。

#### 第四节 当事人及权利义务

第十五条 订明投资者、管理人和托管人的基本情况，包括但不限于姓名/名称、住所、联系人、通讯地址、联系电话等信息，投资者基本情况可以在资产管理合同签署页列示。

第十六条 订明资产管理计划应当设定为均等份额。除资产管理合同另有约定外，每份份额享有同等权益，承担同等风险。

第十七条 订明投资者的权利，包括但不限于：

- （一）分享资产管理计划财产收益；
- （二）取得分配清算后的剩余资产管理计划财产；
- （三）按照资产管理合同的约定参与、退出和转让资产管理计划份额；
- （四）根据资产管理合同的约定，参加或者申请召集资产管理计划份额持有人大会，行使相关职权；
- （五）按照资产管理合同约定的时间和方式获得资产管理计划的信息披露资料；
- （六）监督管理人、托管人履行投资管理和托管义务的情况；
- （七）法律、行政法规、中国证监会及协会规定和资产管理合同约定的其他权利。

第十八条 订明投资者的义务，包括但不限于：

- （一）认真阅读并遵守资产管理合同，保证投资资金的来源及用途合法；
- （二）接受合格投资者认定程序，如实填写风险识别能力和风险承担能力问卷，如实提供资金来源、金融资产、收入及负债情况，并对其真实性、准确性和完整性负责，签署合格投资者相关文件；
- （三）除公募资产管理产品外，以合伙企业、契约等非法人形式直接或者间接投资于资产管理计划的，应当向管理人充分披露实际投资者和最终资金来源；
- （四）按照规定向管理人或者资产管理计划销售机构提供信息资料以及身份证明文件，配合管理人或者其销售机构完成投资者适当性管理、非居民金融账户

涉税信息尽职调查、反洗钱等监管规定的工作；

（五）认真阅读并签署风险揭示书；

（六）在持有的资产管理计划份额范围内，承担资产管理计划亏损或者终止的有限责任；

（七）按照资产管理合同约定支付资产管理计划份额的参与款项，承担资产管理合同约定的管理费、业绩报酬（如有）、托管费、审计费、税费等合理费用；

（八）不得违反资产管理合同的约定干涉管理人的投资行为；

（九）不得从事任何有损资产管理计划及其投资者、管理人管理的其他资产以及托管人托管的其他资产合法权益的活动；

（十）不得利用资产管理计划相关信息进行内幕交易或者其他不当、违法的证券期货业务活动；

（十一）保守商业秘密，不得泄露资产管理计划的投资计划、投资意向、投资信息等，依法依规提供信息的除外；

（十二）法律、行政法规、中国证监会及协会规定和资产管理合同约定的其他义务。

第十九条 订明管理人的权利，包括但不限于：

（一）按照资产管理合同约定，独立管理和运用资产管理计划财产；

（二）按照资产管理合同约定及时、足额获得管理人管理费用和业绩报酬（如有）；

（三）按照有关规定和资产管理合同约定行使因资产管理计划财产投资所产生的权利；

（四）自行提供或者委托经中国证监会、协会认可的服务机构为资产管理计划提供募集、份额登记、估值与核算、信息技术系统等服务，并对其行为进行必要的监督和检查；

（五）以管理人的名义，代表资产管理计划行使投资过程中产生的权属登记等权利；

（六）法律、行政法规、中国证监会及协会规定和资产管理合同约定的其他权利。

第二十条 订明管理人的义务，包括但不限于：

- （一）依法办理资产管理计划的销售、登记、备案事宜；
- （二）按照协会要求报送资产管理计划产品运行信息；
- （三）对投资者的风险识别能力和风险承受能力进行评估，向合格投资者非公开募集资金；
- （四）制作风险揭示书，向投资者充分揭示相关风险；
- （五）按照诚实信用、勤勉尽责的原则履行受托人义务，管理和运用资产管理计划财产；
- （六）配备足够的具有专业能力的人员进行投资分析、决策，以专业化的经营方式管理和运作资产管理计划财产；
- （七）建立健全内部管理制度，保证本资产管理计划财产与其管理的其他资产管理计划财产、管理人的固有财产相互独立，对所管理的不同资产管理计划的受托财产分别管理，分别记账，进行投资；
- （八）按照资产管理合同约定接受投资者和托管人的监督；
- （九）召集资产管理计划份额持有人大会，份额持有人大会设立日常机构的除外；
- （十）确定资产管理计划份额参与、退出价格，采取适当、合理的措施确保份额交易价格的计算方法符合相关要求以及合同的约定；
- （十一）按照资产管理合同约定计算并向投资者报告资产管理计划份额净值；
- （十二）对《管理办法》第三十八条第（五）项规定的非标准化资产和相关交易主体进行充分的尽职调查，形成书面工作底稿，并制作尽职调查报告；
- （十三）按照资产管理合同约定负责资产管理计划会计核算并编制财务会计报告；
- （十四）聘请符合《证券法》规定的会计师事务所对年度财务会计报告进行审计；
- （十五）按照资产管理合同的约定确定收益分配方案，及时向投资者分配收益；
- （十六）编制向投资者披露的资产管理计划季度、年度等定期报告；
- （十七）办理与受托财产管理业务活动有关的信息披露事项；
- （十八）组织并参加资产管理计划财产清算小组，参与资产管理财产的保管、



清理、估价、变现和分配；

（十九）以管理人的名义，代表投资者利益行使诉讼权利或者实施其他法律行为；

（二十）对于托管人违反法律、行政法规规定或者资产管理合同，对资产管理计划财产以及其他当事人的利益造成重大损失的，应当及时采取措施制止，并报告中国证监会相关派出机构；

（二十一）公平对待所管理的不同财产，不得从事任何有损资产管理计划财产以及其他当事人利益的活动；不得向管理人以及任何第三人输送利益；不得委托第三人运作资产管理计划财产；

（二十二）不得利用资产管理计划，通过直接投资、投资其他资产管理产品或者与他人进行交叉融资安排等方式，违规为本机构及其控股股东、实际控制人或者其他关联方提供融资；

（二十三）建立并保存投资者名单；

（二十四）保存资产管理计划的会计账册，妥善保存有关的合同、协议、交易记录等文件、资料和数据，保存期限自资产管理计划终止之日起不得少于 20 年；

（二十五）保守商业秘密，不得泄露资产管理计划的投资计划、投资意向、投资信息等，依法依规提供信息的除外；

（二十六）面临解散、依法被撤销或者被依法宣告破产时，及时报告中国证监会相关派出机构、协会并通知托管人和投资者；

（二十七）法律、行政法规、中国证监会及协会规定和资产管理合同约定的其他义务。

第二十一条 订明托管人的权利，包括但不限于：

（一）按照资产管理合同约定，依法保管资产管理计划财产；

（二）按照资产管理合同约定，及时、足额获得资产管理计划托管费用；

（三）法律、行政法规、中国证监会及协会规定和资产管理合同约定的其他权利。

第二十二条 订明托管人的义务，包括但不限于：

（一）安全保管资产管理计划财产；

- （二）按规定开立和注销资产管理计划的托管账户及其他投资所需账户；
- （三）对所托管的不同财产分别设置账户，确保资产管理计划财产的完整与独立；
- （四）按照资产管理合同约定，根据管理人的投资指令，及时办理清算、交割事宜；
- （五）复核资产管理计划资产净值和份额净值；
- （六）向管理人披露托管人及其控股股东、实际控制人或者其他关联方，以及前述机构发行的证券或者承销期内承销的证券等信息；
- （七）投资于《管理办法》第三十八条第（五）项规定资产时，准确、合理界定安全保管资产管理计划财产，监督管理人投资运作等职责；
- （八）监督管理人的投资运作，发现管理人的投资或者清算指令违反法律、行政法规、中国证监会的规定或者资产管理合同约定的，应当拒绝执行，立即通知管理人并及时报告中国证监会相关派出机构；
- （九）办理与资产管理计划托管业务有关的信息披露事项；
- （十）对资产管理计划财务会计报告、年度报告出具意见；
- （十一）编制托管年度报告，报送中国证监会相关派出机构；
- （十二）管理人未按规定召集或者不能召集份额持有人大会的，由托管人召集份额持有人大会，份额持有人大会设立日常机构的除外；
- （十三）公平对待所托管的不同财产，不得从事任何有损资产管理计划财产以及其他当事人利益的活动；
- （十四）不得为托管人以及任何第三人输送利益，不得委托第三人托管资产管理计划财产；
- （十五）保存资产管理计划的会计账册，妥善保存有关的合同、协议、交易记录等文件资料，保存期限自资产管理计划终止之日起不得少于 20 年；
- （十六）保守商业秘密，不得泄露资产管理计划的投资计划、投资意向、投资信息等，依法依规提供信息的除外；
- （十七）法律、行政法规、中国证监会及协会规定和资产管理合同约定的其他义务。

## 第五节 资产管理计划的基本情况

第二十三条 订明资产管理计划的基本情况：

（一）资产管理计划的名称；

（二）资产管理计划的类别，包括固定收益类、权益类、期货和衍生品类或者混合类集合资产管理计划；

（三）资产管理计划的特殊类别：包括基金中基金资产管理计划（FOF）、管理人中管理人资产管理计划（MOM）等；

（四）资产管理计划的运作方式，包括封闭式或者开放式；

（五）资产管理计划的投资目标、主要投资方向、投资比例、产品风险等级；

（六）资产管理计划的存续期限；

（七）资产管理计划的最低初始募集规模，资产管理计划份额的初始募集面值为 1 元；

（八）资产管理计划的费用；

（九）资产管理计划的分级安排（如有）；

（十）资产管理计划的份额登记、估值与核算、信息技术系统等服务机构，订明服务机构的名称和在协会登记的业务登记编码（如有）；

（十一）其他需要订明的内容。

## 第六节 资产管理计划的募集

第二十四条 订明资产管理计划募集的相关事项，包括但不限于：

（一）资产管理计划的募集对象、募集方式、募集期限，其中初始募集期自资产管理计划份额发售之日起不超过 60 个自然日，专门投资于未上市企业股权的资产管理计划初始募集期自资产管理计划份额发售之日起不超过 12 个月；

（二）资产管理计划的认购事项，包括资产管理计划认购费用、认购申请的确认、认购份额的计算方式、初始认购资金的管理以及利息处理方式等；

（三）资产管理计划的最低认购金额、支付方式等，最低认购金额不包含认购费；

（四）其他事项。

第二十五条 订明资产管理计划募集结算专用账户和销售机构委托募集账户（如有）的披露渠道和查询方式。

第二十六条 订明投资者的认购参与款项（不含认购费用）加计其在初始销

售期形成的利息将折算为资产管理计划份额归投资者所有。

第二十七条 封闭式资产管理计划投资者分期缴付参与资金的，应当订明下列事项：

（一）分期缴付总金额、分期缴付资金的数额、期限等有关安排；投资者缴付出资比例与认缴比例应当一致，如不一致，应当特别说明估值核算的具体安排，确保公平对待投资者；

（二）所有投资者首期缴付金额满足资产管理计划成立条件，单个投资者首期缴付金额不得低于合格投资者参与的最低投资金额；

（三）投资者未按约定缴付时的处理原则与方式。

第二十八条 专门投资于未上市企业股权的封闭式资产管理计划扩大募集规模的，应当订明下列事项：

（一）资产管理计划扩大募集的安排及条件，包括扩大募集规模、频率、投资者参与条件等；

（二）投资者认购扩大募集份额的流程，包括事先取得全体投资者和托管人同意的流程、方式；

（三）资产管理计划扩大募集的披露内容和方式，披露内容包括资金来源、规模、用途等信息。

#### 第七节 资产管理计划的成立与备案

第二十九条 订明资产管理计划成立的相关事项，包括但不限于：

（一）资产管理计划成立的条件，初始募集规模不低于 1,000 万元，投资者人数不少于 2 人，且不超过 200 人，募集过程符合法律、行政法规和中国证监会的规定；

（二）管理人应当自资产管理计划的募集金额缴足之日起 10 个工作日内，公告资产管理计划成立；

（三）资产管理计划募集失败的处理方式。资产管理计划募集失败的，管理人应当以固有财产承担因募集行为而产生的债务和费用，在募集期届满后 30 日内返还投资者已缴纳的款项，并加计银行同期活期存款利息；

（四）其他事项。

资产管理计划成立前，任何机构和个人不得动用投资者参与资金。

第三十条 订明管理人应当在资产管理计划成立之日起 5 个工作日内向协会履行备案手续；资产管理计划完成备案前，可以以现金管理为目的，投资于银行活期存款、国债、中央银行票据、政策性金融债、地方政府债券、货币市场基金等中国证监会认可的投资品种。

第三十一条 订明资产管理计划无法完成备案的，应当及时告知投资者，并按照合同约定履行终止清算程序。

#### 第八节 资产管理计划的参与、退出与转让

第三十二条 订明开放式资产管理计划在运作期间，投资者参与和退出资产管理计划的相关事项，包括但不限于：

（一）参与和退出场所；

（二）参与和退出的开放日和时间，包括但不限于开放频率、开放时限、通知方式等；

（三）临时开放期的触发条件、程序及披露等相关安排；

（四）参与和退出的方式、价格、程序及确认等；

（五）参与和退出的金额限制。订明投资者在资产管理计划存续期开放日参与资产管理计划的，投资者应当符合合格投资者标准，且参与金额应当满足资产管理计划最低参与金额限制（不含参与费用），已持有资产管理计划份额的投资者在资产管理计划存续期开放日追加参与资产管理计划的除外；投资者部分退出资产管理计划的，其退出后持有的资产管理计划份额净值应当不低于规定的合格投资者最低参与金额；投资者持有的资产管理计划份额净值低于规定的最低投资金额时，需要退出资产管理计划的，应当一次性全部退出；

（六）参与和退出的费用；

（七）参与份额的计算方式、退出金额的计算方式；

（八）参与资金的利息处理方式（如有）；

（九）巨额退出或者连续巨额退出的认定标准、退出顺序、退出价格确定、退出款项支付、告知投资者方式，以及单个投资者大额退出的预约申请等事宜，相关约定应当符合公平、合理、公开的原则；

（十）延期支付和延期退出的情形和处理方式；

（十一）拒绝或者暂停参与、暂停退出的情形以及处理方式；

（十二）其他事项。

订明资产管理计划向投资者支付的受托资金及收益应当返回其参与资产管理计划时使用的结算账户或者同名账户。

第三十三条 资产管理合同中可以约定投资者在资产管理计划投资运作期间的份额转让事宜。

投资者可以通过证券交易所以及中国证监会认可的其他方式，向合格投资者转让其持有的资产管理计划份额，份额转让应当遵守交易场所相关规定及要求，并按规定办理份额变更登记手续。

第三十四条 订明资产管理计划份额因继承、捐赠、司法强制执行以及其他符合规定的情况，需非交易过户的受理条件与流程。

第三十五条 订明证券期货经营机构及其子公司以自有资金参与其自身或者其子公司管理的单个集合资产管理计划的条件、方式、金额、比例以及自有资金退出的条件。说明自有资金参与、退出资产管理计划时，应当提前 5 个工作日告知全体投资者和托管人，并取得其同意，因产品规模变动等客观因素导致自有资金参与比例被动超标，自有资金选择退出的情形除外，但事后应当及时告知。订明自有资金参与、退出资产管理计划取得全体投资者和托管人同意的方式。

第三十六条 订明管理人应当定期将资产管理计划投资者变更情况报送协会。

#### 第九节 份额持有人大会及日常机构

第三十七条 所有当事人一致同意的，资产管理计划可以设置份额持有人大会、日常机构。

第三十八条 订明应当召集资产管理计划份额持有人大会的情形，并订明其他可能对份额持有人权利义务产生重大影响需要召开份额持有人大会的情形，包括但不限于：

- （一）决定资产管理计划扩募或者延长资产管理合同期限；
- （二）决定修改资产管理合同的重要内容或者提前终止资产管理合同；
- （三）决定更换管理人和托管人；
- （四）决定调整管理人和托管人的报酬标准；
- （五）资产管理合同约定的其他情形。

第三十九条 按照资产管理合同约定，资产管理计划份额持有人大会可以设

立日常机构，行使下列职权：

- （一）召集份额持有人大会；
- （二）提请更换管理人、托管人；
- （三）监督管理人的投资运作、托管人的托管活动；
- （四）提请调整管理人和托管人报酬标准；
- （五）资产管理合同约定的其他职权。

第四十条 订明资产管理计划份额持有人大会日常机构应当由份额持有人大会选举产生，订明资产管理计划份额持有人大会日常机构的人员构成和更换程序。

第四十一条 订明资产管理计划份额持有人大会、日常机构的下列事项：

- （一）召集人和召集方式；
- （二）召开会议的通知时间、通知内容、通知方式；
- （三）出席会议的方式（包括但不限于现场会议、视频会议、电话会议等）；
- （四）议事内容与程序；
- （五）决议形成和生效的条件、表决方式、程序；
- （六）更换资产管理计划管理人或者托管人、提前终止资产管理合同等对投资者产生重要影响的特殊决议事项，应当经参加大会的资产管理计划份额持有人所持表决权的三分之二以上通过。

第四十二条 订明管理人发生异常且无法履行管理职能的，由托管人召集资产管理计划份额持有人大会，份额持有人大会设立日常机构的除外。

第四十三条 订明资产管理计划份额持有人大会及其日常机构不得直接参与或者干涉资产管理计划的投资管理活动。

#### 第十节 资产管理计划份额的登记

第四十四条 订明管理人办理份额登记业务的各项事宜。说明管理人委托其他机构代为办理资产管理计划份额登记业务的，应当与有关机构签订委托代理协议，并订明代为办理资产管理计划份额登记机构的权限和职责。

第四十五条 订明全体资产管理计划份额持有人同意管理人、份额登记机构或者其他份额登记义务人将集合资产管理计划投资者名称、身份信息以及集合资产管理计划份额明细等数据备份至中国证监会认定的机构。

#### 第十一节 资产管理计划的投资

第四十六条 订明资产管理计划财产投资的相关事项，包括但不限于：

（一）投资目标；

（二）投资范围，参与证券回购、融资融券、转融通、场外证券业务应当特别说明；投资非标准化资产的，应当披露穿透后的具体投资标的，暂未确定具体投资标的的，应当约定披露方式及时限；投资非标准化股权类资产的，应当订明退出安排；

（三）投资策略，说明管理人运作资产管理计划财产的决策依据、决策程序、投资管理的方法和标准等；

（四）投资比例，订明大类资产配置比例、总资产占净资产比例、组合投资要求比例等，以及投资比例超限的处理方式和流程；

资产管理计划投资于其他资产管理产品的，大类资产配置比例、总资产占净资产比例应当按照穿透原则合并计算；资产管理计划投资于其他私募资产管理产品的，应当按照穿透原则合并计算投资同一资产的比例以及投资同一或者同类资产金额；

混合类资产管理计划投资债权类、股权类、期货和衍生品类资产比例超过80%的，应当订明发生的情形和条件，且对应该类资产比例下限不得低于20%；固定收益类、权益类、期货和衍生品类资产管理计划存续期间，为规避特定风险并经全体投资者同意的，投资于对应类别资产的比例可以低于计划总资产80%，但不得持续6个月低于计划总资产80%。管理人应当详细订明上述相关特定风险；

（五）投资限制，订明禁止或者限制的投资事项；

（六）业绩比较基准（如有）以及确定依据；

（七）风险收益特征；

（八）资产管理计划的建仓期；

（九）投资资产组合的流动性安排；

（十）FOF产品应当订明所投资资产管理产品的选择标准；

（十一）MOM产品应当订明资产单元划分标准，投资顾问选择标准和各资产单元的投资策略。

## 第十二节 服务机构及投资顾问

第四十七条 管理人委托中国证监会认可的其他机构为资产管理计划提供份



额登记、估值、投资顾问等服务的，应当通过签署协议明确约定双方权利义务和责任，并订明下列事项：

（一）因管理人聘请服务机构对合同各方当事人权利义务产生影响的情况以及相关纠纷解决机制；

（二）在风险揭示书中特别揭示与服务机构相关的各类风险事项并由管理人、投资者等当事人签章确认。

第四十八条 订明聘请投资顾问的相关事项，包括但不限于：

- （一）投资顾问的基本情况及其资质；
- （二）投资顾问的权利和义务；
- （三）投资顾问服务的内容和方式；
- （四）投资顾问收费标准及支付方式；
- （五）利益冲突防范机制及要求；
- （六）更换、解聘投资顾问的条件和程序。

第四十九条 说明管理人应当切实履行主动管理职责，依法应当承担的责任不因聘请投资顾问而免除。

### 第十三节 分级安排

第五十条 资产管理计划根据风险收益特征进行分级的，应当订明分级安排、杠杆比例、风险承担等内容。

第五十一条 说明各类份额的风险收益特征，以及触发预警、平仓条件（如有）时各类份额单位净值的测算情况。

第五十二条 订明投资者参与资产管理计划劣后级份额的条件与方式。

### 第十四节 利益冲突及关联交易

第五十三条 订明资产管理计划存在的或者可能存在利益冲突的情形。订明资产管理计划存在利益冲突的处理方式、披露方式、披露内容以及披露频率。

第五十四条 订明资产管理计划从事关联交易的情形，包括关联方范围、一般关联交易和重大关联交易的区分标准、审批等内控机制。

订明资产管理计划从事一般关联交易，事先取得投资者同意的方式及披露方式。

订明资产管理计划从事重大关联交易，采取逐笔征求意见或者公告确认等取

得投资者同意的方式及披露方式。

#### 第十五节 投资经理的指定与变更

第五十五条 订明资产管理计划投资经理的姓名、从业简历、学历和兼职情况等基本信息，以及投资管理、投资研究、投资咨询等相关业务经验。

第五十六条 订明投资经理变更的条件和程序。

#### 第十六节 资产管理计划的财产

第五十七条 订明资产管理计划财产相关事项，包括但不限于：

##### （一）资产管理计划财产的保管与处分

1.资产管理计划财产为信托财产，其债务由资产管理计划财产本身承担责任，投资者以其出资为限对资产管理计划财产的债务承担责任；

2.资产管理计划财产独立于管理人和托管人的固有财产，并独立于管理人管理的和托管人托管的其他财产。管理人、托管人不得将资产管理计划财产归入其固有财产；

3.管理人、托管人因资产管理计划财产的管理、运用或者其他情形而取得的财产和收益，归入资产管理计划财产；

4.管理人、托管人因依法解散、被依法撤销或者被依法宣告破产等原因进行清算的，资产管理计划财产不属于其清算财产；

5.管理人、托管人以其固有财产承担法律责任，其债权人不得对资产管理计划财产行使请求冻结、扣押和其他权利；

6.资产管理计划财产产生的债权不得与不属于资产管理计划财产本身的债务相互抵销。非因资产管理计划财产本身承担的债务，管理人、托管人不得主张其债权人对资产管理计划财产强制执行。上述债权人对资产管理计划财产主张权利时，管理人、托管人应当明确告知资产管理计划财产的独立性，采取合理措施并及时通知投资者。

##### （二）资产管理计划财产相关账户的开立和管理

订明管理人、托管人在资产管理计划财产相关账户开立和管理中的职责，以及相应的办理程序。托管人按照规定开立资产管理计划的托管账户以及其他投资所需账户，管理人应当给予必要的配合。

#### 第十七节 投资指令的发送、确认和执行

第五十八条 订明管理人在运用资产管理计划财产时向托管人发送资金划拨以及其他款项收付的投资指令的事项：

（一）投资指令的授权，包括但不限于生效条件、交易权限、被授权人名单的通知及更新等；

（二）投资指令的内容，包括但不限于款项事由、支付时间、金额与账户等；

（三）投资指令的发送、确认及执行等程序；

（四）托管人依法暂缓、拒绝执行指令的情形和处理程序；

（五）管理人发送错误指令的情形和处理程序；

（六）投资指令的保管。

#### 第十八节 越权交易

第五十九条 具体订明下列事项：

（一）越权交易的界定；

（二）越权交易的处理程序；

（三）托管人对管理人投资运作的监督。

#### 第十九节 资产管理计划财产的估值和会计核算

第六十条 订明资产管理计划财产估值的相关事项，包括但不限于：

（一）估值目的；

（二）估值时间；

（三）估值对象；

（四）估值方法及其调整，使用摊余成本法估值等特殊估值方法以及使用侧袋机制等流动性管理工具的，应当特别说明；

（五）估值程序；

（六）估值错误的处理；

（七）估值调整的情形与处理；

（八）暂停估值的情形；

（九）资产管理计划份额净值的确认。

第六十一条 说明资产管理计划的会计政策比照现行政策或者按照资产管理合同约定执行，并订明会计政策相关事项，包括但不限于：

（一）会计年度、记账本位币、会计核算制度等；

（二）资产管理计划应当单独建账、单独核算；

（三）管理人应当保留完整的会计账目、凭证并进行日常的会计核算，编制会计报表；托管人应当定期与管理人就资产管理计划的会计核算、报表编制等进行核对。

## 第二十节 资产管理计划的费用与税收

### 第六十二条 订明资产管理计划费用相关事项：

（一）资产管理计划财产中列支的费用种类、费率、计提标准、计提方式与支付方式等；

（二）业绩报酬（如有）的计提原则、计算方法、计提比例和提取频率，说明业绩报酬应当从分红资金、退出资金或者清算资金中提取。

资产管理计划成立前发生的费用，不得在计划资产中列支，专门投资于未上市企业股权的资产管理计划聘请专业服务机构等事项所支出的合理费用除外。存续期间发生的与募集有关的费用，不得在计划资产中列支。

管理人和托管人因未履行或者未完全履行义务导致的费用支出或者资产管理计划财产的损失，以及处理与资产管理计划财产运作无关事项或者不合理事项所发生的费用等不得列入资产管理计划的费用。

### 第六十三条 订明资产管理计划相关缴税安排。

## 第二十一节 资产管理计划的收益分配

### 第六十四条 订明收益分配相关事项：

（一）可供分配利润的构成；

（二）收益分配原则，包括收益分配的方式、基准、次数、比例、时间等；

（三）收益分配方案的确定、通知和实施。

## 第二十二节 信息披露与报告

第六十五条 订明管理人向投资者披露信息文件的种类、内容、频率和方式等相关事项，并确保投资者能够按照资产管理合同约定的时间和方式查阅或者复制所披露的信息资料。

资产管理计划应当向投资者提供资产管理合同、计划说明书、风险揭示书、资产管理计划净值、资产管理计划参与及退出价格、定期报告、重大事项的临时

报告、清算报告等信息披露文件。

第六十六条 订明管理人披露资产管理计划净值、资产管理计划参与及退出价格应当经托管人复核。

第六十七条 订明管理人应当向投资者提供资产管理计划季度报告和年度报告，披露报告期内资产管理计划运作情况，年度报告包括但不限于下列信息：

- （一）管理人履职报告；
- （二）托管人履职报告；
- （三）资产管理计划投资表现；
- （四）资产管理计划投资组合报告；
- （五）资产管理计划运用杠杆情况（如有）；
- （六）资产管理计划财务会计报告；

（七）资产管理计划支付的管理费、托管费、业绩报酬（如有）等费用的计提基准、计提方式和支付方式；

（八）资产管理计划投资收益分配情况；

（九）投资经理变更、重大关联交易等涉及投资者权益的重大事项；

（十）中国证监会规定的其他事项。资产管理计划季度报告应当披露前款除第（六）项之外的其他信息。

说明资产管理计划成立不足 3 个月或者存续期间不足 3 个月的，管理人可以不编制资产管理计划当期的季度报告和年度报告。

第六十八条 订明发生资产管理合同约定或者可能影响投资者利益的重大事项时，应当在事项发生之日起 5 日内向投资者披露。

第六十九条 管理人的董事、监事、从业人员及其配偶、控股股东、实际控制人或者其他关联方参与资产管理计划，应当向投资者充分披露。

第七十条 订明管理人、托管人向监管机构报告的种类、内容、时间等相关事项。

### 第二十三节 风险揭示

第七十一条 管理人应当在资产管理合同中向投资者重点揭示管理人在管理、运用或者处分财产过程中，资产管理计划可能面临的风险，包括但不限于：

- （一）资产管理计划面临的特殊风险，如特定投资方法以及资产管理计划所

投资的特定投资对象可能引起的特定风险、资产管理计划外包事项所涉风险以及未在协会完成备案的风险、聘请投资顾问的风险等；

（二）资产管理计划面临的一般风险，如本金损失风险、市场风险、管理风险、流动性风险、信用风险、税收风险等；

（三）其他风险。

第七十二条 管理人应当单独编制风险揭示书作为合同附件。投资者应当充分了解并谨慎评估自身风险承受能力，并作出自愿承担风险的陈述和声明。

## 第二十四节 资产管理合同的变更、终止与财产清算

第七十三条 订明资产管理合同变更的条件、程序等。

（一）全体投资者、管理人和托管人协商一致后，可以对资产管理合同内容进行变更，资产管理合同另有约定的除外。资产管理计划改变投向和比例的，应当事先取得投资者同意；

（二）因监管规则变化，需要变更资产管理合同的，经管理人与托管人协商一致，可以对资产管理合同内容进行变更，管理人应当及时披露；

（三）资产管理合同需要变更的，管理人应当保障投资者选择退出资产管理计划的权利，公平、合理安排相关后续事项。

第七十四条 订明因发生下列事项需要变更合同的处理方式、披露方式以及合同当事人的权利和义务：

（一）管理人因被依法撤销资产管理业务资格或者依法解散、被撤销、宣告破产等原因不能履行管理人职责，资产管理计划由其他管理人承接；

（二）托管人因被依法撤销基金托管资格或者依法解散、被撤销、宣告破产等原因不能履行托管人职责，资产管理计划由其他托管人承接。

第七十五条 订明资产管理计划展期变更应当符合下列条件：

（一）资产管理计划运作规范，管理人、托管人未违反法律、行政法规、中国证监会规定和资产管理合同的约定；

（二）资产管理计划展期没有损害投资者利益的情形；

（三）符合资产管理计划的成立条件；

（四）中国证监会规定的其他条件。

第七十六条 订明资产管理合同发生变更的，管理人应当自资产管理合同变更之日起 5 个工作日内报协会备案。

第七十七条 订明资产管理计划终止的情形，包括但不限于：

- （一）资产管理计划存续期届满且不展期；
- （二）管理人被依法撤销资产管理业务资格或者依法解散、被撤销、宣告破产，且在 6 个月内没有新的管理人承接；
- （三）托管人被依法撤销基金托管资格或者依法解散、被撤销、宣告破产，且在 6 个月内没有新的托管人承接；
- （四）经全体投资者、管理人和托管人协商一致决定终止；
- （五）持续 5 个工作日投资者少于 2 人；
- （六）份额持有人大会决定提前终止；
- （七）未在协会完成备案的情形；
- （八）法律、行政法规、中国证监会规定以及资产管理合同约定的其他情形。

第七十八条 订明资产管理计划在发生终止情形之日起 5 个工作日内开始组织清算资产管理计划财产，以及清算相关事项：

- （一）财产清算组的成员及职责；
- （二）财产清算的程序；
- （三）清算费用的内容及支付方式；
- （四）财产清算剩余资产的分配；
- （五）延期清算的处理方式；
- （六）财产清算报告的告知安排。

财产清算完毕后，当事人在资产管理计划财产相关账户注销中的职责以及相应的办理程序。托管人按照规定注销资产管理计划财产的托管账户等投资所需账户，管理人应当给予必要的配合。

资产管理计划财产清算账册及文件应当由管理人保存 20 年以上。

第七十九条 管理人应当自资产管理计划终止之日起 5 个工作日内报告协会，并在资产管理计划清算结束后 5 个工作日内将清算报告报送协会。

## 第二十五节 违约责任

第八十条 说明资产管理合同当事人违反资产管理合同，应当承担违约责任；

给合同其他当事人造成损失的，应当承担赔偿责任。资产管理合同能够继续履行的应当继续履行。

## 第二十六节 争议的处理

第八十一条 订明发生纠纷时，当事人可以通过协商或者调解予以解决。当事人不愿通过协商、调解解决或者协商、调解不成的，可以根据合同的约定或者事后达成的书面仲裁条款向仲裁机构申请仲裁，或者向人民法院提起诉讼。

## 第二十七节 资产管理合同的效力

第八十二条 订明资产管理合同是约定资产管理合同当事人之间权利义务关系的法律文件。

第八十三条 订明资产管理合同的签署方式。

第八十四条 订明资产管理计划投资者为法人的，资产管理合同自投资者、管理人和托管人加盖公章以及各方法定代表人或者授权代表签字或者盖章之日起成立；投资者为自然人的，资产管理合同自投资者本人签字、管理人和托管人加盖公章以及双方法定代表人或者授权代表签字或者盖章之日起成立。

第八十五条 订明资产管理合同的生效条件等相关事项。

第八十六条 订明投资者自签订资产管理合同即成为资产管理合同的当事人。在资产管理计划存续期间，投资者自全部退出资产管理计划之日起，该投资者不再是资产管理合同的当事人。

## 第二十八节 其他事项

第八十七条 订明资产管理合同需要约定的其他事项。

## 第四章 附则

第八十八条 本指引自 2024 年 3 月 1 日起施行，《集合资产管理计划资产管理合同内容与格式指引（试行）》（中基协发〔2019〕3 号）同时废止。

# **【03】单一资产管理计划资产管理合同内容与格式指引（2023 年修订）**

发布机构：中国证券投资基金业协会

发布时间：2023 年 12 月 15 日



## 第一章 总则

第一条 根据《中华人民共和国民法典》《中华人民共和国证券投资基金法》（以下简称《基金法》）《中华人民共和国证券法》《中华人民共和国期货和衍生品法》《证券期货经营机构私募资产管理业务管理办法》（以下简称《管理办法》）《证券期货经营机构私募资产管理计划运作管理规定》（以下简称《运作规定》）等法律、行政法规、中国证券监督管理委员会（以下简称中国证监会）规定以及中国证券投资基金业协会（以下简称协会）自律规则，制定本指引。

第二条 证券期货经营机构通过契约形式为单一投资者办理资产管理业务的，投资者、管理人和托管人（如有）作为合同当事人订立资产管理合同，适用本指引。

第三条 资产管理合同当事人应当遵循平等自愿、公平、诚实信用原则订立资产管理合同，维护投资者合法权益，不得损害国家利益、社会公共利益和他人合法权益。

第四条 资产管理合同应当订明本指引规定的内容。对当事人权利、义务有重大影响，但本指引未予以规定的，当事人应当在资产管理合同中订明。

在不违反《基金法》《管理办法》《运作规定》等相关法律、行政法规以及其他有关规定的前提下，资产管理合同可以订明本指引规定内容之外的事项。

本指引部分具体要求确不适用的，当事人可以对合同内容作出合理调整和变动，但应当在《风险揭示书》中向投资者特别揭示，并在资产管理计划备案时出具书面说明。

第五条 资产管理合同不得存在虚假记载、误导性陈述或者重大遗漏。

第六条 单一资产管理计划可以约定不聘请托管机构进行托管，但应当在资产管理合同中明确保障资产管理计划资产安全的制度措施和纠纷解决机制。

第七条 管理人违反本指引的，协会将依据相关自律规则，采取自律管理或者纪律处分措施。

## 第二章 资产管理合同封面和目录

第八条 资产管理合同封面应当标有“XX 单一资产管理计划资产管理合同”的字样与合同编号，封面下端应当标明投资者、管理人以及托管人（如有）名称

的全称。

第九条 资产管理合同目录应当自首页开始排印。目录应当订明各个具体标题以及相应的页码。

第十条 资产管理计划的产品名称应当为“管理人简称+XX 单一资产管理计划”，应当保持唯一性，不得存在可能误导投资者的表述，并符合下列要求：

（一）基金中基金资产管理计划、管理人中管理人资产管理计划，应当包含“FOF”、“MOM”或者其他能反映该资产管理计划类别的字样；

（二）员工持股计划、以收购上市公司为目的设立的资产管理计划等具有特定投资管理目标的资产管理计划，应当包含反映投资管理目标的字样；

（三）未经批准或者授权，不得在资产管理计划名称中使用与国家重大发展战略相同或者近似的字样。不得在名称中使用违背公序良俗或者造成不良社会影响的字样。

### 第三章 合同正文

#### 第一节 前言

第十一条 订明订立资产管理合同的依据、目的和原则。订立资产管理合同的依据应当包括《基金法》《管理办法》《运作规定》以及本指引。

第十二条 订明管理人应当按照规定向协会办理资产管理计划的设立、变更备案，并及时报送资产管理计划的运行情况、风险情况以及终止清算报告等信息。

订明协会办理资产管理计划备案不代表协会对资产管理计划的合规性、投资价值及投资风险作出保证和判断，也不表明协会对备案材料的真实性、准确性、完整性作出保证。投资者应当充分了解资产管理计划的投资范围、投资策略和 risk 收益等信息，根据自身风险承担能力审慎选择资产管理计划，自主判断投资价值，自行承担投资风险。

#### 第二节 释义

第十三条 对资产管理合同中具有特定法律含义的词汇作出明确的解释和说明。

#### 第三节 承诺与声明

第十四条 订明管理人、托管人（如有）以及投资者的承诺与声明，内容包括但不限于：

### （一）管理人承诺与声明

1.在签订资产管理合同前充分向投资者说明了有关法律法规和相关投资工具的运作市场及方式，并充分揭示了相关风险。

2.已经了解投资者的风险偏好、风险认知能力和承受能力，对投资者的财务状况进行了充分评估。

3.按照《基金法》恪尽职守、诚实信用、谨慎勤勉的原则管理和运用受托资产，不保证受托资产一定盈利，也不保证最低收益或者本金不受损失，以及限定投资损失金额或者比例。

### （二）托管人（如有）承诺与声明

1.按照《基金法》恪尽职守、诚实信用、谨慎勤勉的原则安全保管受托财产，履行信义义务以及资产管理合同约定的其他义务。

2.根据法律、行政法规、中国证监会及协会的规定和资产管理合同的约定，对管理人的投资或者清算指令等进行监督。

3.在管理人发生异常且无法履行管理职能时，依照法律、行政法规以及合同约定履行受托职责，维护投资者权益。

### （三）投资者承诺与声明

1.符合《运作规定》合格投资者的要求，且不是管理人的董事、监事、从业人员及其配偶。

2.向管理人提供的有关投资目的、投资偏好、投资限制、财产收入情况和风险承受能力等基本情况真实、完整、准确、合法，不存在任何虚假记载、误导性陈述或者重大遗漏。前述信息资料如发生任何实质性变更，及时书面告知管理人。

3.财产的来源以及用途符合国家有关规定，未使用贷款、发行债券等筹集的非自有资金投资资产管理计划，且投资事项符合法律法规的规定以及业务决策程序的要求。

4.已充分理解资产管理合同条款，了解相关权利义务，了解有关法律法规以及所投资资产管理计划的风险收益特征，知晓管理人、托管人（如有）以及相关机构不对资产管理计划的收益状况或者本金不受损失作出任何承诺，了解“卖者尽责，买者自负”的原则，投资于本计划将自行承担投资风险。

## 第四节 当事人及权利义务

第十五条 订明投资者、管理人和托管人（如有）的基本情况，包括但不限于姓名/名称、住所、联系人、通讯地址、联系电话等信息。

第十六条 订明投资者的权利，包括但不限于：

- （一）按照资产管理合同的约定取得资产管理计划财产收益；
- （二）取得清算后的剩余资产管理计划财产；
- （三）按照资产管理合同的约定参与、退出资产管理计划；
- （四）按照资产管理合同约定的时间和方式获得资产管理计划的信息披露资料；
- （五）监督管理人、托管人（如有）履行投资管理和托管义务的情况；
- （六）法律、行政法规、中国证监会及协会规定和资产管理合同约定的其他权利。

第十七条 订明投资者的义务，包括但不限于：

- （一）认真阅读并遵守资产管理合同，保证投资资金的来源及用途合法；
- （二）接受合格投资者认定程序，如实填写风险识别能力和风险承受能力问卷，如实提供资金来源、金融资产、收入及负债情况，并对其真实性、准确性和完整性负责，签署合格投资者相关文件；
- （三）除公募资产管理产品外，以合伙企业、契约等非法人形式直接或者间接投资于资产管理计划的，应当向管理人充分披露实际投资者和最终资金来源；
- （四）按照规定向管理人提供信息资料以及身份证明文件，配合管理人完成投资者适当性管理、非居民金融账户涉税信息的尽职调查、反洗钱等监管规定的工作；
- （五）认真阅读并签署风险揭示书；
- （六）按照资产管理合同的约定，将参与资金交付管理人和托管人（如有）分别进行投资管理和资产托管，以参与资金为限，承担资产管理计划亏损或者终止的有限责任；
- （七）按照资产管理合同的约定承担资产管理计划的管理费、业绩报酬（如有）、托管费（如有）及税费等合理费用；
- （八）不得违反资产管理合同的约定干涉管理人的投资行为；
- （九）不得从事任何有损资产管理计划、管理人管理的其他资产以及托管人

（如有）托管的其他资产合法权益的活动；

（十）不得利用资产管理计划相关信息进行内幕交易或者其他不当、违法的证券期货业务活动；

（十一）保守商业秘密，不得泄露资产管理计划的投资计划、投资意向、投资信息等，依法依规提供信息的除外；

（十二）法律、行政法规、中国证监会及协会规定和资产管理合同约定的其他义务。

第十八条 订明管理人的权利，包括但不限于：

（一）按照资产管理合同约定，独立管理和运用资产管理计划财产；

（二）按照资产管理合同约定及时、足额获得管理人管理费用和业绩报酬（如有）；

（三）按照有关规定和资产管理合同约定行使因资产管理计划财产投资所产生的权利；

（四）自行提供或者委托经中国证监会、协会认可的服务机构为资产管理计划提供估值与核算、信息技术系统等服务，并对其行为进行必要的监督和检查；

（五）以管理人的名义，代表资产管理计划行使投资过程中产生的权属登记等权利；

（六）法律、行政法规、中国证监会及协会规定和资产管理合同约定的其他权利。

第十九条 订明管理人的义务，包括但不限于：

（一）依法办理资产管理计划的备案事宜；

（二）按照协会要求报送资产管理计划产品运行信息；

（三）对投资者的风险识别能力和风险承受能力进行评估；

（四）制作风险揭示书，向投资者充分揭示相关风险；

（五）按照诚实信用、勤勉尽责的原则履行受托人义务，管理和运用资产管理计划财产；

（六）配备足够的具有专业能力的人员进行投资分析、决策，以专业化的经营方式管理和运作资产管理计划财产；

（七）建立健全内部管理制度，保证本资产管理计划财产与其管理的其他资

产管理计划财产、管理人的固有财产相互独立，对所管理的不同资产管理计划的受托财产分别管理，分别记账，进行投资；

（八）按照资产管理合同约定接受投资者和托管人（如有）的监督；

（九）对《管理办法》第三十八条第（五）项规定的非标准化资产和相关交易主体进行充分的尽职调查，形成书面工作底稿，并制作尽职调查报告；

（十）按照资产管理合同约定负责资产管理计划会计核算并编制财务会计报告；

（十一）按照资产管理合同的约定确定收益分配方案，及时向投资者分配收益；

（十二）编制向投资者披露的资产管理计划季度、年度等定期报告；

（十三）办理与受托财产管理业务活动有关的信息披露事项；

（十四）以管理人的名义，代表投资者利益行使诉讼权利或者实施其他法律行为；

（十五）对于托管人（如有）违反法律、行政法规规定或者资产管理合同，对资产管理计划财产以及其他当事人的利益造成重大损失的，应当及时采取措施制止，并报告中国证监会相关派出机构；

（十六）公平对待所管理的不同财产，不得从事任何有损资产管理计划财产以及其他当事人利益的活动；不得向管理人以及任何第三人输送利益；不得委托第三人运作资产管理计划财产；

（十七）不得利用资产管理计划，通过直接投资、投资其他资产管理产品或者与他人进行交叉融资安排等方式，违规为本机构及其控股股东、实际控制人或者其他关联方提供融资；

（十八）保存资产管理计划的会计账册，妥善保存有关的合同、协议、交易记录等文件、资料和数据，保存期限自资产管理计划终止之日起不得少于 20 年；

（十九）保守商业秘密，不得泄露资产管理计划的投资计划、投资意向、投资信息等，依法依规提供信息的除外；

（二十）面临解散、依法被撤销或者被依法宣告破产时，及时报告中国证监会相关派出机构、协会并通知托管人（如有）和投资者；

（二十一）法律、行政法规、中国证监会及协会规定和资产管理合同约定的

其他义务。

第二十条 订明托管人（如有）的权利，包括但不限于：

- （一）按照资产管理合同约定，依法保管资产管理计划财产；
- （二）按照资产管理合同约定，及时、足额获得资产管理计划托管费用；
- （三）法律、行政法规、中国证监会及协会规定和资产管理合同约定的其他权利。

第二十一条 订明托管人（如有）的义务，包括但不限于：

- （一）安全保管资产管理计划财产；
- （二）按规定开立和注销资产管理计划的托管账户及其他投资所需账户；
- （三）对所托管的不同财产分别设置账户，确保资产管理计划财产的完整与独立；
- （四）按照资产管理合同约定，根据管理人的投资指令，及时办理清算、交割事宜；
- （五）向管理人披露托管人及其控股股东、实际控制人或者其他关联方，以及前述机构发行的证券或者承销期内承销的证券等信息；
- （六）投资于《管理办法》第三十八条第（五）项规定资产时，准确、合理界定安全保管资产管理计划财产，监督管理人投资运作等职责；
- （七）监督管理人的投资运作，发现管理人的投资或者清算指令违反法律、行政法规、中国证监会的规定或者资产管理合同约定的，应当拒绝执行，立即通知管理人并及时报告中国证监会相关派出机构；
- （八）办理与资产管理计划托管业务有关的信息披露事项；
- （九）对资产管理计划财务会计报告、年度报告出具意见；
- （十）编制托管年度报告，报送中国证监会相关派出机构；
- （十一）公平对待所托管的不同财产，不得从事任何有损资产管理计划财产以及其他当事人利益的活动；
- （十二）不得为托管人以及任何第三人输送利益，不得委托第三人托管资产管理计划财产；
- （十三）保存资产管理计划的会计账册，妥善保存有关的合同、协议、交易记录等文件资料，保存期限自资产管理计划终止之日起不得少于 20 年；

（十四）保守商业秘密，不得泄露资产管理计划的投资计划、投资意向、投资信息等，依法依规提供信息的除外；

（十五）法律、行政法规、中国证监会及协会规定和资产管理合同约定的其他义务。

## 第五节 资产管理计划的基本情况

### 第二十二条 订明资产管理计划的基本情况：

（一）资产管理计划的名称；

（二）资产管理计划的类别，包括固定收益类、权益类、期货和衍生品类或者混合类单一资产管理计划；

（三）资产管理计划的特殊类别：包括基金中基金资产管理计划（FOF）、管理人中管理人资产管理计划（MOM）等；

（四）资产管理计划的运作方式，包括封闭式或者开放式；

（五）资产管理计划的投资目标、主要投资方向、投资比例、产品风险等级；

（六）资产管理计划的存续期限；

（七）资产管理计划的最低初始规模；

（八）资产管理计划的费用；

（九）资产管理计划的估值与核算、信息技术系统等服务机构，订明服务机构的名称和在协会登记的业务登记编码（如有）；

（十）其他需要订明的内容。

## 第六节 资产管理计划的成立与备案

第二十三条 订明资产管理计划成立的相关事项，包括但不限于资产管理计划成立的条件及其他事项。资产管理计划的成立规模不低于 1,000 万元。订明资产管理计划在受托资产入账后，管理人书面通知投资者资产管理计划成立；资产管理计划成立前，任何机构和个人不得动用投资者参与资金。

第二十四条 订明管理人应当在资产管理计划成立之日起 5 个工作日内向协会履行备案手续；资产管理计划完成备案前，可以以现金管理为目的，投资于银行活期存款、国债、中央银行票据、政策性金融债、地方政府债券、货币市场基金等中国证监会认可的投资品种。

第二十五条 订明资产管理计划无法完成备案的，应当



及时告知投资者，并按照合同约定履行终止清算程序。

第二十六条 封闭式资产管理计划投资者分期缴付参与资金的，应当订明下列事项：

- （一）分期缴付总金额、分期缴付资金的数额、期限等有关安排；
- （二）首期缴付金额满足资产管理计划成立条件；
- （三）投资者未按约定缴付时的处理原则与方式。

第二十七条 专门投资于未上市企业股权的封闭式资产管理计划扩大募集规模的，应当订明下列事项：

- （一）资产管理计划扩大募集的安排及条件，包括扩大募集规模、频率、投资者参与条件等；
- （二）投资者认购扩大募集份额的流程，包括事先取得投资者和托管人同意的流程、方式；
- （三）资产管理计划扩大募集的披露内容和方式，披露内容包括扩募资金的规模、用途等信息。

#### 第七节 资产管理计划的参与和退出

第二十八条 订明开放式资产管理计划在运作期间，投资者参与和退出资产管理计划的相关事项，包括但不限于：

- （一）参与和退出场所；
- （二）参与和退出时间，包括但不限于开放频率、开放时限、通知方式等；
- （三）临时开放期的触发条件、程序及披露等相关安排；
- （四）参与和退出的方式、价格、程序及确认等；
- （五）参与和退出的金额限制；
- （六）参与和退出的费用；
- （七）参与资金的利息处理方式（如有）；
- （八）巨额退出或者连续巨额退出的认定标准、退出价格确定、退出款项支付、告知投资者方式；
- （九）延期支付和延期退出的情形和处理方式；
- （十）拒绝或者暂停参与、暂停退出的情形以及处理方式；
- （十一）其他事项。

订明资产管理计划向投资者支付的受托资金及收益应当返回其参与资产管理计划时使用的结算账户或者同名账户。

## 第八节 资产管理计划的投资

第二十九条 订明资产管理计划财产投资的相关事项，包括但不限于：

（一）投资目标；

（二）投资范围，参与证券回购、融资融券、转融通、场外证券业务应当特别说明；投资非标准化资产的，应当披露穿透后的具体投资标的，暂未确定具体投资标的的，应当约定披露方式及时限；投资非标准化股权类资产的，应当订明退出安排；

（三）投资策略，说明管理人运作资产管理计划财产的决策依据、决策程序、投资管理的方法和标准等；

（四）投资比例，订明大类资产配置比例、总资产占净资产比例等，以及投资比例超限的处理方式和流程；资产管理计划投资于其他资产管理产品的，大类资产配置比例、总资产占净资产比例应当按照穿透原则合并计算；混合类资产管理计划投资债权类、股权类、期货和衍生品类资产比例超过 80%的，应当订明发生情形和条件，且对应该类资产比例下限不得低于 20%；固定收益类、权益类、期货和衍生品类资产管理计划存续期间，为规避特定风险并经投资者同意的，投资于对应类别资产的比例可以低于计划总资产 80%，但不得持续 6 个月低于计划总资产 80%。管理人应当详细订明上述相关特定风险；

（五）投资限制，订明禁止或者限制的投资事项；

（六）业绩比较基准（如有）以及确定依据；

（七）风险收益特征；

（八）资产管理计划的建仓期；

（九）投资资产组合的流动性安排；

（十）FOF 产品应当订明所投资资产管理产品的选择标准；

（十一）MOM 产品应当订明资产单元划分标准，投资顾问选择标准和各资产单元的投资策略。

## 第九节 服务机构及投资顾问

第三十条 管理人委托中国证监会认可的其他机构为资产管理计划提供估值、

投资顾问等服务的，应当通过签署协议明确约定双方权利义务和责任，并订明下列事项：

（一）因管理人聘请服务机构对合同各方当事人权利义务产生影响的情况说明及相关纠纷解决机制；

（二）在风险揭示书中特别揭示与服务机构相关的各类风险事项并由管理人、投资者等当事人签章确认。

第三十一条 订明聘请投资顾问的相关事项，包括但不限于：

- （一）投资顾问的基本情况及其资质；
- （二）投资顾问的权利和义务；
- （三）投资顾问服务的内容和方式；
- （四）投资顾问收费标准及支付方式；
- （五）利益冲突防范机制及要求；
- （六）更换、解聘投资顾问的条件和程序。

第三十二条 说明管理人应当切实履行主动管理职责，依法应当承担的责任不因聘请投资顾问而免除

## 第十节 利益冲突及关联交易

第三十三条 订明资产管理计划存在的或者可能存在利益冲突的情形。订明资产管理计划存在利益冲突的处理方式、披露方式、披露内容以及披露频率。

第三十四条 订明资产管理计划从事关联交易的情形，包括关联方范围、一般关联交易和重大关联交易的区分标准、审批等内控机制。

订明资产管理计划从事一般关联交易，事先取得投资者同意的方式及披露方式。

订明资产管理计划从事重大关联交易，采取逐笔征求意见或者通知确认等取得投资者同意的方式及披露方式。

## 第十一节 投资经理的指定与变更

第三十五条 订明资产管理计划投资经理的姓名、从业简历、学历和兼职情况等基本信息，以及投资管理、投资研究、投资咨询等相关业务经验。

第三十六条 订明投资经理变更的条件和程序。

## 第十二节 资产管理计划的财产

第三十七条 订明资产管理计划财产相关事项，包括但不限于：

（一）资产管理计划财产的保管与处分

1.资产管理计划财产为信托财产，其债务由资产管理计划财产本身承担责任，投资者以其出资为限对资产管理计划财产的债务承担责任；

2.资产管理计划财产独立于管理人和托管人（如有）的固有财产，并独立于管理人管理的和托管人（如有）托管的其他财产。管理人、托管人（如有）不得将资产管理计划财产归入其固有财产。未聘请托管人的，应当订明资产管理计划财产保管方式；

3.管理人、托管人（如有）因资产管理计划财产的管理、运用或者其他情形而取得的财产和收益，归入资产管理计划财产；

4.管理人、托管人（如有）因依法解散、被依法撤销或者被依法宣告破产等原因进行清算的，资产管理计划财产不属于其清算财产；

5.管理人、托管人（如有）以其固有财产承担法律责任，其债权人不得对资产管理计划财产行使请求冻结、扣押和其他权利；

6.资产管理计划财产产生的债权不得与不属于资产管理计划财产本身的债务相互抵销。非因资产管理计划财产本身承担的债务，管理人、托管人（如有）不得主张其债权人对资产管理计划财产强制执行。上述债权人对资产管理计划财产主张权利时，管理人、托管人（如有）应当明确告知资产管理计划财产的独立性，采取合理措施并及时通知投资者。

（二）资产管理计划财产相关账户的开立和管理订明管理人、托管人（如有）在资产管理计划财产相关账户开立和管理中的职责，以及相应的办理程序。如聘请托管人，托管人按照规定开立资产管理计划的托管账户以及其他投资所需账户，投资者和管理人应当在开户过程中给予必要的配合，并提供所需资料。

第十三节 投资指令的发送、确认和执行

第三十八条 订明管理人在运用资产管理计划财产时向托管人（如有）发送资金划拨以及其他款项收付的投资指令的事项：

（一）投资指令的授权，包括但不限于生效条件、交易权限、被授权人名单的通知及更新等；

（二）投资指令的内容，包括但不限于款项事由、支付时间、金额与账户等；

- (三) 投资指令的发送、确认及执行等程序;
- (四) 托管人(如有)依法暂缓、拒绝执行指令的情形和处理程序;
- (五) 管理人发送错误指令的情形和处理程序;
- (六) 投资指令的保管。

#### 第十四节 越权交易

第三十九条 具体订明下列事项:

- (一) 越权交易的界定;
- (二) 越权交易的处理程序;
- (三) 托管人(如有)对管理人投资运作的监督。

#### 第十五节 资产管理计划财产的估值和会计核算

第四十条 订明资产管理计划财产估值的相关事项,包括但不限于:

- (一) 估值目的;
- (二) 估值时间;
- (三) 估值对象;
- (四) 估值方法及其调整,使用摊余成本法估值等特殊估值方法以及使用侧袋机制等流动性管理工具的,应当特别说明;
- (五) 估值程序;
- (六) 估值错误的处理;
- (七) 估值调整的情形与处理;
- (八) 暂停估值的情形;
- (九) 资产管理计划资产净值的确认。

第四十一条 说明资产管理计划的会计政策比照现行政策或者按照资产管理合同约定执行,并订明会计政策相关事项,包括但不限于:

- (一) 会计年度、记账本位币、会计核算制度等;
- (二) 资产管理计划应当单独建账、单独核算;
- (三) 管理人应当保留完整的会计账目、凭证并进行日常的会计核算,编制会计报表;托管人(如有)应当定期与管理人就资产管理计划的会计核算、报表编制等进行核对。

#### 第十六节 资产管理计划的费用与税收

第四十二条 订明资产管理计划费用的相关事项：

（一）资产管理计划财产中列支的费用种类、费率、计提标准、计提方式与支付方式等；

（二）业绩报酬（如有）的计提原则、计算方法、计提比例和提取频率，说明业绩报酬应当从分红资金、退出资金或者清算资金中提取。

资产管理计划成立前发生的费用不得在计划资产中列支，专门投资于未上市企业股权的资产管理计划聘请专业服务机构等事项所支出的合理费用除外。

管理人和托管人（如有）因未履行或者未完全履行义务导致的费用支出或者资产管理计划财产的损失，以及处理与资产管理计划财产运作无关的事项发生的费用等不得列入资产管理计划的费用。

第四十三条 订明资产管理计划相关缴税安排。

#### 第十七节 资产管理计划的收益分配

第四十四条 订明收益分配相关事项：

（一）可供分配利润的构成；

（二）收益分配原则，包括收益分配的方式、基准、次数、比例、时间等；

（三）收益分配方案的确定、通知和实施。

#### 第十八节 信息披露与报告

第四十五条 订明管理人向投资者披露信息文件的种类、内容、频率和方式等相关事项，并确保投资者能够按照资产管理合同约定的时间和方式查阅或者复制所披露的信息资料。

资产管理计划应当向投资者提供资产管理合同、计划说明书、风险揭示书、资产管理计划参与及退出价格、定期报告、重大事项的临时报告、清算报告等信息披露文件。

第四十六条 订明管理人应当向投资者提供资产管理计划季度报告和年度报告，披露报告期内资产管理计划运作情况，年度报告包括但不限于下列信息：

（一）管理人履职报告；

（二）托管人履职报告（如有）；

（三）资产管理计划投资表现；

（四）资产管理计划投资组合报告；

（五）资产管理计划运用杠杆情况（如有）；

（六）资产管理计划财务会计报告；

（七）资产管理计划支付的管理费、托管费、业绩报酬（如有）等费用的计提基准、计提方式和支付方式；

（八）投资经理变更、重大关联交易等涉及投资者权益的重大事项；

（九）中国证监会规定的其他事项。资产管理计划季度报告应当披露前款除第（六）项之外的其他信息。

说明资产管理计划成立不足 3 个月或者存续期间不足 3 个月的，管理人可以不编制资产管理计划当期的季度报告和年度报告。

第四十七条 订明发生资产管理合同约定或者可能影响投资者利益的重大事项时，应当在事项发生之日起 5 日内向投资者披露。

第四十八条 订明管理人、托管人（如有）向监管机构报告的种类、内容、时间等相关事项。

#### 第十九节 风险揭示

第四十九条 管理人应当在资产管理合同中向投资者重点揭示管理人在管理、运用或者处分财产过程中，资产管理计划可能面临的风险，包括但不限于：

（一）资产管理计划面临的特殊风险，如特定投资方法以及资产管理计划所投资的特定投资对象可能引起的特定风险、资产管理计划外包事项所涉风险以及未在协会完成备案的风险、聘请投资顾问的风险等；

（二）资产管理计划面临的一般风险，如本金损失风险、市场风险、管理风险、流动性风险、信用风险、税收风险等；

（三）其他风险。

第五十条 管理人应当单独编制风险揭示书作为合同附件。投资者应当充分了解并谨慎评估自身风险承受能力，并作出自愿承担风险的陈述和声明。

#### 第二十节 资产管理合同的变更、终止与财产清算

第五十一条 订明资产管理合同变更的条件、程序等。

（一）投资者、管理人和托管人协商一致后，可以对资产管理合同内容进行变更，资产管理合同另有约定的除外。资产管理计划改变投向和比例的，应当事先取得投资者同意；

（二）因监管规则变化，需要变更资产管理合同的，经管理人与托管人协商一致，可以对资产管理合同内容进行变更，管理人应当及时披露；

（三）资产管理合同需要变更的，管理人应当保障投资者选择退出资产管理计划的权利，公平、合理安排相关后续事项。

第五十二条 订明因发生下列事项需要变更合同的处理方式、披露方式以及合同当事人的权利和义务：

（一）管理人因被依法撤销资产管理业务资格或者依法解散、被撤销、宣告破产等原因不能履行管理人职责，资产管理计划由其他管理人承接；

（二）托管人因被依法撤销基金托管资格或者依法解散、被撤销、宣告破产等原因不能履行托管人职责，资产管理计划由其他托管人承接（如有）。

第五十三条 订明资产管理计划展期变更应当符合以下条件：

（一）资产管理计划运作规范，管理人、托管人（如有）未违反法律、行政法规、中国证监会规定和资产管理合同的约定；

（二）资产管理计划展期没有损害投资者利益的情形；

（三）中国证监会规定的其他条件。

第五十四条 订明资产管理合同发生变更的，管理人应当自资产管理合同变更之日起 5 个工作日内报协会备案。

第五十五条 订明资产管理计划终止的情形，包括但不限于：

（一）资产管理计划存续期限届满且不展期；

（二）管理人被依法撤销资产管理业务资格或者依法解散、被撤销、宣告破产，且在 6 个月内没有新的管理人承接；

（三）托管人被依法撤销基金托管资格或者依法解散、被撤销、宣告破产，且在 6 个月内没有新的托管人承接（如有）；

（四）经投资者、管理人和托管人（如有）协商一致决定终止的；

（五）未在协会完成备案的情形；

（六）法律、行政法规、中国证监会规定以及资产管理合同约定的其他情形。

第五十六条 订明资产管理计划在发生终止情形之日起 5 个工作日内开始组织清算资产管理计划资产，以及财产清算的相关事项：

（一）财产清算的程序；



（二）清算费用内容及支付方式；

（三）财产清算剩余资产的分配；

（四）延期清算的处理方式；

（五）财产清算报告的告知安排。财产清算完毕后，当事人在资产管理计划财产相关账户注销中的职责以及相应的办理程序。托管人（如有）按照规定注销资产管理计划财产的托管账户等投资所需账户，管理人应当给予必要的配合。

资产管理计划财产清算账册及文件应当由管理人保存 20 年以上。

第五十七条 管理人应当自资产管理计划终止之日起 5 个工作日内报告协会，并在资产管理计划清算结束后 5 个工作日内将清算报告报送协会。

## 第二十一节 违约责任

第五十八条 说明资产管理合同当事人违反资产管理合同，应当承担违约责任；给合同其他当事人造成损失的，应当承担赔偿责任。资产管理合同能够继续履行的应当继续履行。

## 第二十二节 争议的处理

第五十九条 订明发生纠纷时，当事人可以通过协商或者调解予以解决。当事人不愿通过协商、调解解决或者协商、调解不成的，可以根据合同的约定或者事后达成的书面仲裁条款向仲裁机构申请仲裁，或者向人民法院提起诉讼。

## 第二十三节 资产管理合同的效力

第六十条 订明资产管理合同是约定资产管理合同当事人之间权利义务关系的法律文件。

第六十一条 订明资产管理合同的签署方式。

第六十二条 订明资产管理计划投资者为法人的，资产管理合同自投资者、管理人和托管人（如有）加盖公章以及各方法定代表人或者授权代表签字或者盖章之日起成立；投资者为自然人的，资产管理合同自投资者本人签字、管理人和托管人（如有）加盖公章以及双方法定代表人或者授权代表签字或者盖章之日起成立。

第六十三条 订明资产管理合同的生效条件等相关事项。

第六十四条 订明投资者自签订资产管理合同即成为资产管理合同的当事人。

## 第二十四节 其他事项

第六十五条 订明资产管理合同需要约定的其他事项。

#### 第四章 附则

第六十六条 本指引自 2024 年 3 月 1 日起施行，《单一资产管理计划资产管理合同内容与格式指引（试行）》（中基协发〔2019〕3 号）同时废止。

### 【04】资产管理计划风险揭示书内容与格式指引（2023 年修订）

发布机构：中国证券投资基金业协会

发布时间：2023 年 12 月 15 日

[格式示例如下，风险揭示书须包含但不限于以下内容]

尊敬的投资者：

投资有风险。当您/贵机构参与资产管理计划时，可能获得投资收益，但同时也面临着投资亏损的风险。您/贵机构在作出投资决策之前，请仔细阅读本风险揭示书和资产管理合同等文件，充分认识资产管理计划的风险收益特征和产品特性，认真考虑资产管理计划存在的各项风险因素，并充分考虑自身的风险承受能力，理性判断并谨慎作出投资决策。

本计划属于[相应评级水平]风险投资品种，适合风险识别、评估、承受能力[相应评级水平]的合格投资者。根据有关法律法规，管理人[具体机构名称]以及投资者分别作出如下承诺、风险揭示以及声明：

#### 一、管理人声明与承诺

（一）管理人向投资者声明，中国证券投资基金业协会（以下简称协会）办理资产管理计划备案不作为对资产管理计划财产安全和投资者收益的保证，也不表明协会对备案材料的真实性、准确性、完整性作出保证。

（二）管理人保证在投资者签署资产管理合同前已（或者已委托销售机构）向投资者揭示了相关风险；已经了解投资者的风险偏好、风险认知能力和风险承受能力。

（三）管理人承诺按照恪尽职守、诚实信用、谨慎勤勉的原则管理运用资产管理计划财产，不保证资产管理计划财产一定盈利，也不保证最低收益。

## 二、风险揭示

### （一）特殊风险揭示

[具体风险应当由管理人根据资产管理计划的特殊性阐明]

若存在下列事项，应当特别揭示风险：

- 1.资产管理合同与合同指引不一致所涉风险；
- 2.资产管理计划委托募集所涉风险；
- 3.募集失败所涉风险；
- 4.未在协会完成备案手续所涉风险；
- 5.份额转让所涉风险；
- 6.设置份额持有人大会所涉风险；
- 7.未聘请托管机构所涉风险；
- 8.聘请外包服务机构所涉风险；
- 9.投资非标准化债权类资产、股权类资产、期货和衍生品类资产所涉风险；
- 10.投资境外资产所涉风险；
- 11.聘请投资顾问所涉风险；
- 12.分级资产管理计划各类份额所涉风险；
- 13.从事重大关联交易、一般关联交易所涉风险；
- 14.使用摊余成本法等特殊估值方法所涉风险；
- 15.使用侧袋机制等流动性管理工具所涉风险；
- 16.其他特殊风险。

### （二）一般风险揭示

#### 1.本金损失风险

管理人依照恪尽职守、诚实信用、谨慎勤勉的原则管理和运用资产管理计划财产，但不保证资产管理计划财产中的认（申）购资金本金不受损失，也不保证一定盈利以及最低收益。

#### 2.市场风险

资产管理计划的投资品种价格因受经济因素、政治因素、投资心理和交易制度等各种因素影响而引起的波动，导致收益水平变化产生的风险。主要包括：政策风险、经济周期风险、利率风险、购买力风险、再投资风险等。

#### 3.管理风险

资产管理计划运作过程中，管理人依据资产管理合同约定管理和运用资产管理计划财产所产生的风险，由资产管理计划财产以及投资者承担。

#### 4.流动性风险

资产管理计划因市场整体或投资品种流动性不足、应付可能出现的投资者巨额退出或者大额退出等原因，不能迅速转变成现金，或者转变成现金会对资产价格造成重大不利影响的风险。

#### 5.信用风险

因债务人、交易对手或持仓金融头寸的发行人未能按时履约或者信用资质恶化，给资产管理计划带来损失的风险。

#### 6.税收风险

资产管理计划所适用的税收征管法律法规可能会由于国家相关税收政策调整而发生变化，投资者收益也可能因相关税收政策调整而受到影响。

#### 7.其他风险

包括但不限于技术风险和操作风险、发生不可抗力事件的风险等。

### 三、投资者声明与承诺

作为资产管理计划的投资者，本人/机构已充分了解并谨慎评估自身风险承受能力，自愿自行承担投资该计划所面临的风险。本人/机构作出以下陈述和声明，并确认（自然人投资者在每段段尾“【\_\_\_\_\_】”内签名，机构投资者在本页、尾页盖章，加盖骑缝章）其内容的真实和准确：

1.本人/机构已仔细阅读资产管理业务相关法律文件和其他文件，充分理解相关权利、义务、本计划运作方式及风险收益特征，愿意承担由上述风险引致的全部后果。【\_\_\_\_\_】

2.本人/机构知晓，管理人、销售机构、托管人及相关机构不应当对资产管理计划财产的收益状况作出任何承诺或担保。【\_\_\_\_\_】

3.本人/机构符合《证券期货经营机构私募资产管理计划运作管理规定》有关合格投资者的要求，并已按照管理人或销售机构的要求提供相关证明文件。【\_\_\_\_\_】

4.本人/机构已认真阅读并完全理解资产管理合同的所有内容，并愿意自行承担购买资产管理计划的法律责任。【\_\_\_\_\_】

5.本人/机构已认真阅读并完全理解资产管理合同第 XX 章第 XX 节“当事人的权利与义务”的所有内容，并愿意自行承担购买资产管理计划的法律责任。

【\_\_\_\_\_】

6.本人/机构已认真阅读并完全理解资产管理合同第 XX 章第 XX 节“资产管理计划的投资”的所有内容，并愿意自行承担购买资产管理计划的法律责任。

【\_\_\_\_\_】

7.本人/机构已认真阅读并完全理解资产管理合同第 XX 章第 XX 节“资产管理计划的费用与税收”中的所有内容。【\_\_\_\_\_】

8.本人/机构已认真阅读并完全理解资产管理合同第 XX 章第 XX 节“争议的处理”中的所有内容。【\_\_\_\_\_】

9.本人/机构已经配合管理人或其销售机构提供了法律法规规定的信息资料及身份证明文件，以配合上述机构完成投资者适当性管理、非居民金融账户涉税信息尽职调查以及反洗钱等监管规定的工作。

本人/机构承诺上述信息资料及身份证明文件真实、准确、完整、有效。

【\_\_\_\_\_】

10.本人/机构知晓，中国证券投资基金业协会为资产管理计划办理备案不构成对管理人投资能力、持续合规情况的认可；不作为对资产管理计划财产安全的保证。【\_\_\_\_\_】

11.本人/机构承诺本次投资行为是为本人/机构购买（参与）资产管理计划。

【\_\_\_\_\_】

12.本人/机构承诺不以非法拆分转让为目的购买资产管理计划，不会突破合格投资者标准，将资产管理计划份额或其收益权进行非法拆分转让。【\_\_\_\_\_】

13.本人/机构知悉本风险揭示书的揭示事项仅为列举性质，未能详尽列明投资者参与资产管理计划所面临的全部

风险和可能导致投资者资产损失的所有因素。【\_\_\_\_\_】

投资者（自然人签字或机构盖章）：

日期：

管理人（盖章）：

日期：

销售机构经办人（签字）[集合资产管理计划适用]：

日期：

## 三、观点和争鸣

### 【01】信托的法人化？

作者：赵廉慧 中国政法大学民商经济法学院教授

来源：inlawwetrust

#### 1. 商事信托法人化观点的流行

据我所知，目前国内主张在商事信托法人化观点的学者很多。比较早是季奎明教授，他在 2014 年出版了《组织法视角下的商事信托法律问题研究》一书，旗帜鲜明主张商事信托的法人化。2021 年，李宇教授出版了百万字巨著《商业信托法》，在做了详尽的比较法研究之后，也得出了商事信托作为商事公司之替代应当法人化的观点。王钊阳博士在他的新著《论商事信托的法人化》更是在标题中就明确了立场，而且从王博士的书中得知，我的同事王涌教授也采取类似立场。

对这个问题，我一直没有明确的立场。或者说，我采取了一种开放的立场：我并不排斥探讨商事信托法人化的可能性。我在探讨慈善信托的时候，也一直主张赋予慈善信托以慈善组织地位（当然，组织和法人还是有区别的）。

更多的时候，我并没有表达对这个问题的立场和观点（**opinion**），而是着力于介绍事实（**fact**）问题。

#### 2. 对几个事实问题的梳理

（1）作为信托制度的发源地，英国法一直反对信托的法人化。在一个晚近

的论文（不太近了，2015 年）中，英国剑桥大学教授 Lionel Smith 在评论法国法学家皮埃尔·勒保尔之财团理论的时候说：“普通法信托不是法人；我认为，任何法律体系将信托概念化为法人都是错误的，因为其结果只会消除信托这一基本法律制度。”

“The common law trust is not a legal person; I argue that it would be a mistake for any legal system to conceptualize the trust as a legal person, since the result will only be to eliminate the trust as a fundamental legal institution.”

（2）美国法也仍然坚持信托不是法人的基本立场。无论是《信托法重述》还是《统一信托法》是如此。

当然，被广为引用的是美国统一法律委员会（NCCUSL 或 ULC）为商事信托起草的《统一法定实体信托法》（Uniform Statutory Entity Trust Act），其中明确了商事信托的实体地位（as an entity）。一个有趣的事实是，该法案在 2009 年公布之后，美国只有两个“州”（肯塔基州和哥伦比亚特区）通过了该法案。

实际上，在这个示范法中也明确指出这种成文法创设的商事信托和普通法信托是不同的。

（3）日本信托法仍然坚持了信托非为法人的基本立场。日本信托法规定了有限责任信托，更是相当于重申了信托非为法人这一基本立场。另外一个有趣的事实是：日本在 2006 年的信托法修订中规定了有限责任信托，但是该制度截止到 2014 年采用案例为零。

我国台湾地区信托法、澳门地区信托法，以及韩国的信托法，都坚持信托非为法人的传统立场。

### 3. 个人的几个初步观点（opinion）：

（1）在民事信托（家族信托）中通常不存在这样的需求。

在慈善信托领域，个人主张将慈善信托作为慈善组织看待，这样可以很好处理慈善信托税制问题。但是请注意，主张将慈善信托作为慈善组织看待并非主张慈善信托是一个法人，而是认为慈善信托是一个非法人型的慈善组织。

在商事信托中，业界的确存在对信托法人化的需求。但这不是一项正当的需求，需要探讨。

而且，这种限制受托人责任的需求是否一定要以法人化的方式实现？例如，

是否采用日本的做法，设置有限责任信托的特殊规定作为 **opt in default rule**？

（2）对信托法人化的最大诉求是让受托人取得类似公司董事的有限责任。按照商事信托作为商事公司替代的思路，商事信托可以比较低的成本实现商事公司的制度价值：锁定的资本、可转让可投资的份额、投资人和管理人的有限责任等。

但在国内不少学者看来，商事信托在替代公司方面最大的不足是受托人不能像公司董事一样对外享有有限责任。如果能将商事信托法人化，将极大限缩受托人的风险和责任，这对于注重效率的商事交易是非常重要的。

个人认为，这里至少有三个问题：

第一，限制受托人的责任是否合理？简单地以“商事领域更重视效率，同样作为商事组织的商事信托和商事公司理应遵照类似的规则”为理由似乎并不具有压倒性的说服力。我们需要更强有力的理由。

第二，限制受托人的责任是否一定要靠将商事信托法人化来实现？

第三，商事信托法人化之后，各参与方——委托人=受益人和受托人的法律地位发生了哪些变化？商事信托法人化是不是在商事领域取消了信托？

在没有讨论清楚这几个问题之前，似乎不宜仓促主张商事信托法人化。这是我目前的立场。

## 【02】周小川：关于中国“债务陷阱”的问题，不可小视

作者：周小川 中国人民银行原行长

来源：清华金融评论

2023 年是习近平主席提出共建“一带一路”倡议的十周年，中国近期也成功举办了第三届“一带一路”国际合作高峰论坛，因此，中金公司提出的“‘一带一路’新十年”是个很好的题目。中金撰写的《“一带一路”新十年》覆盖全面，包含了宏观、金融和产业三个篇章，关注了不少需要进一步深入研究分析的议题。我参加过一些关于“一带一路”以及国际债务问题的讨论。2023 年 6 月初，我在复旦大学围绕“‘一带一路’若干经济分析”做了一个讲座，与此题目有一定的关联性。这里我讲其中三个方面的议题，跟大家分享一下。



## 一、关于“一带一路”合作中基建比例高的问题

中金的这本书分析了“一带一路”合作中为什么基建比例高，提出了“比较优势”观点。我想这个问题还可以进一步展开讨论。从概念上看，比较优势有三个关系可以讨论：一是自然禀赋与比较优势，二是国际分工与比较优势，三是效率优势与产能过剩。早期的比较优势理论认为，由于有自然禀赋，才形成了比较优势。后来慢慢发现，不见得必须拥有自然禀赋，由于国际分工需要，也会形成比较优势。从分工的角度看，一个国家会逐渐培养某一方面的特长，进而形成比较优势；而形成比较优势后，也会加速国际分工的发展。如果一国希望在国际分工方面有比较多的参与，就必须在效率方面有优势，包括在技术、管理、市场开拓、运输等方面，特别是在生产和成本方面有效率优势。效率优势会使得一国在相关产能方面超过本土需求，因此它就必须走向国际。如果仅从国内市场需求量来看，就会出现产能过剩的现象。所以，从这个角度来说，产能过剩并不是坏的词，实际上它是和比较优势、国际分工密切联系的。一国出现产能过剩，其实可以在全球化、在国际分工中进一步发挥好自身优势。“一带一路”在这方面有非常明确的特点。

在亚洲金融风暴之前，中国的基础设施比较薄弱。那时，中国作为一个大国，有大量的基础设施需求，意味着会迎来基础设施大发展阶段。特别是为了应对 20 世纪 90 年代末期的亚洲金融风暴以及本轮国际金融危机，中国政府以大力推进基础设施建设和投资项目为切入点，加大了财政支出和总需求管理的力度。这样也就加速培育了基础设施建设的产能。当这个产能增加到一定程度时，国内需求就逐渐略显饱和，产生了产能输出的潜力以及压力。经历了这两个危机阶段，中国在基础设施建设、城镇化、制造业和工业园区等若干方面呈现出非常明显的能力和比较优势。基础设施建设的优势领域包括公路建设、铁路建设、机场建设、通信系统（特别是无线通信）、火力发电、水力发电等；城镇化方面既包括城市基础设施和公用设施建设，也包括商业地产和住宅地产建设；制造业的优势既包括工业园区建设，也涵盖广泛的产品和关键设备制造。这些优势领域在超过国内需求以后就会大力寻求海外项目，参与的主体既包括国有企业、股份制企业，也包括私营企业。

与这种生产和输出能力相对应的一个重要议题就是储蓄率，这也是很值得研究的一个问题。中国的储蓄率一直保持在高位。初步估算，2022年中国的储蓄额和GDP之比维持在45%左右，而且短期内这种高储蓄率现象似乎难以改变。储蓄率高有利有弊，但从对外投资的角度来说，它是一种优势，意味着对海外项目有很强的融资能力。这是与工程建设、设备制造的比较优势相并列的同等重要的优势。观察全世界，有的国家产能输出能力很强，但国内储蓄率低，在投融资能力方面就有所欠缺；有的国家有投融资能力，但不见得有很强的建设能力。而中国正好这两个方面的能力都具备。在共建“一带一路”国家中，中国的融资比例高，金融上的主力是国家开发银行和中国进出口银行两大机构，它们主要是通过在国内发债融资（当然也有其他个别融资方式），来支持“一带一路”项目。这与国内储蓄率高是有非常大的关系的。

此外，从“一带一路”项目的类型分布来看，政府援助性项目占比很小，典型的政府贷款项目占比也不高，绝大多数项目都是市场驱动、公司行为、具有商业属性的项目融资，是与前面所说的比较优势、产能过剩以及高储蓄率相关联的，是在此基础上推动形成的一种主动行为。这当中包含的政府色彩往往比较少，而公司行为又往往分为公司主动行为和公司被动行为。像国内很多有基建方面特长的公司，大多是主动到海外寻找、开发项目，并把它们承担下来的。当然也有少数是甲方公开招标或主动要求的。由于我们在共建“一带一路”国家中主动寻求项目，有很多收入不高的国家随即就会提出融资需求，为解决这一融资需求，基建公司往往主动在国内寻找金融机构，特别是寻求国家开发银行和中国进出口银行进行融资，当然也有少数去找工农中建或其他金融机构进行融资。这些金融机构可能最开始对于具体项目以及共建“一带一路”国家的情况了解得还不太充分，同时一些项目也确实存在风险，因此，金融机构对项目融资给出的风险溢价通常都比较高。为降低融资成本，出资方金融机构往往提出两种解决办法：一种是要对方进行主权担保或准主权担保，其中也包括用未来资源产出进行偿还；另外一条路子就是请中国信保提供保险。整体来看，大多数项目是以“市场驱动-公司行为-商业属性”为主的做法。

由于中国和共建“一带一路”国家的外交往来也非常多，在高级访问和其他有关场合下，往往会把“一带一路”项目、融资协议及有关合同的签署汇总搞一

个签字仪式，突出双方合作的意愿。但要说清楚，在见签仪式上以公司名义参与签署的协议或合同，更多是表示双方友谊合作、相互支持，并不表明该项目就是政府项目，也不表明是政府决策的。

如果把这些项目再仔细划分一下，可以看出一些所谓主权融资的项目，其实是债务方进行了主权担保，并不是债权方的政府行为。项目的分布也并不是非黑即白的二进制关系（要么是商业性，要么是政府性），而是在 0 和 1 之间有一种分布，有的是商业性质更多一些，有的则具有一定的政府性质。国际上对此的理解差异很大，误导性也很大。一些人片面地认为，中国参与的项目，特别是国有金融机构进行融资的项目，都是政府行为。而从我们对具体项目的了解和对分布的度量来看，其实并非如此。我们也一直对外明确说，工农中建都是股份制的商业银行，它们的贷款是商业性贷款；国家开发银行是开发性银行机构，不是政府信贷机构，不能归为政府行为，也不是代表政府的主权债权，不应参加双边主权债务重组。只有中国进出口银行是中方定义的政策性银行，其对外的文字描述上写的是“政府出口信贷机构”，也就被当作主权贷款机构了。但实际上即使是中国进出口银行，相当一部分涉及重组问题的债权也是商业性项目贷款，并非典型的政府出口信贷。

由于国内外理解差异比较大，因此对债务性质认定、债务重组安排等产生了很大的分歧。特别是，如果债务需要重组，就涉及究竟由谁承担重组成本的问题：是由政府承担，还是由具体公司和金融机构自身来承担？国外一些人一看到中国的项目方公司是国有企业，融资机构是国有金融机构，就认为债务应该纳入双边主权债务进行重组。事实上，债务是否重组、由谁承担重组成本，不见得取决于项目方公司和金融机构戴的是国有还是民营的“帽子”，而是要看债务实际形成的动机、实质以及资金来源。总之，从比较优势、基建能力、产能角度来看，“一带一路”倡议从基建到产业的大量项目及其融资主要是基于经济方面的原因，也就是市场驱动、公司行为、商业化融资。

## 二、关于中国“债务陷阱”的问题

国际上关于中国“债务陷阱”的说法传得沸沸扬扬，对这种说法我们必须正面应对。对于“债务陷阱”，一种说法是，共建“一带一路”的发展中国家在借

债发展过程中出于各种原因出现了债务偿付问题，陷入了债务泥潭。另外一种说法则是从更负面的角度进行猜想，认为是中国主动在路上挖了陷阱，让有些国家掉进去，以便对它们进行控制。这种说法与阴谋论、地缘政治紧张相联系，非常缺乏根据。从自身来讲，历史上很长时间中国都不是对外的主要债权国，缺乏当债权人的经验，因此对这些言论，我们自己缺乏深入研究和论证，也没有形成高度共识的对策体系，所以加强这方面的研究非常有必要。

总体而言，此事不可小视，不能想当然地认为这仅是个别西方国家对我们的攻击，认为广大共建“一带一路”的发展中国家不会听它们的，也不能止步于仅评判其政治动机，或大力谴责就完事了，还需要具体应对其各项负面影响。事实上，有不少共建国家受“债务陷阱”说法的影响，在与中国打交道的过程中态度已变得消极。另外，别有用心人士散布了很多关于“一带一路”倡议的负面言论，一些国家的民众受此煽动，对一些具体项目的推进很不利；非洲某些发展中国家受此影响，开始对中国项目、中国融资产生疑虑。从中国来看，国家开发银行和中国进出口银行的新项目融资明显下降，如中国进出口银行每年新的融资项目数量减少过半，融资数额也有明显减少。当然，新项目数量减少和最近几年的新冠疫情也有关系，因为疫情使人员往来不便，很多项目没法当面接触，现场考察受到拖延。其实，这也是有合理性的反应，因为个别国家出现了债务偿付问题，存在违约的可能性，所以对于债权金融机构来讲，就会降低这个国家的内部评级，提高风险评估系数。如果发生了违约，该国的国际评级也会下行。这样一来，金融机构必然会减少未来对这个国家的贷款和债权融资，已经进行的项目甚至也有可能搁置或者重新评估。

这当中涉及很多问题，中金的这本书谈及了一部分。我试图把核心问题归纳为：债务是否需要分层？如果需要进行分层，究竟谁跟谁应该站在一层？如何设定层间关系及层内规则？债权一般分为三层。第一层是多边债权人，主要是世界银行和一些区域、次区域开发机构，如美洲开发银行、欧洲复兴开发银行、非洲开发银行、亚洲开发银行、亚洲基础设施投资银行，还有体量小一点的西非开发银行、东南非贸易与发展银行、加勒比开发银行等。第二层是双边官方债权人，主要是政府贷款。第三层是商业性债权人，由私人和机构分散持有。当前，第一层不同意参与重组和债权减让。第三层模式近年来发生了很大转变，商业银行项

目贷款占的比例开始减少，而且减少得比较明显，更多的是发行债券。发债的透明度有所提高，涉及的债权人更为广泛，且多为私人机构。因此，从难度上来讲，商业性债权人自然会在债务重组安排上更为靠后。这就把减让的压力、注意力过多地针对第二层。

从 G20（二十国集团）2020 年通过“缓债倡议”，以及 2021 年提出“G20 债务处置共同框架”以来，有很多争议实际上都是围绕层次划分问题展开的，比如层次划分得对不对、划分后谁应该与谁站在哪个层次上等。因为划分层次不同，承担救助的义务不一样，偿付顺序也不一样，这有点像国内债务重组中遇到的优先债、普通债、劣后债等层次安排。在第一层上，对于世界银行等多边开发机构是否应该参加债务重组和债务削减等，有很多争议。在第二层上，经过多次努力，国际上已经大致接受中国的国家开发银行属于开发性金融，不是政府主权性的债权，不应纳入双边政府层次上的债务重组安排。对于私人债权层次，能否以同等减让程度参与债务重组和债务削减，各方有不同主张，也涉及可行性。总之，这些问题的提出显然会涉及债权层次，会有不同的观点和不同的利益。

如果一个债务国确实出现比较大的问题，债务削减实际上是不可避免的，可以采取若干种削减债务的方式：可以直接“剃头”（haircut），可以对期限进行延长，可以设置更长的宽限期，也可以降低未来的利率。但这些方式都可以折算成对债权净现值的减让，同一层次上的债权人的减让幅度应大致相同。与此同时，就会导致谁跟谁应该站在一层、应该与哪一层上的减让相比较的问题。

当然，债务重组并不是唯一的出路。对于是否需要债务重组，必须先研究债务的可持续性，也就是分析债务国的债务到底严重到什么程度、违约的可能性有多大等。有时候，对债务可持续性的看法各方也不一样。对有些国家来讲，债务的可持续性涉及矿产及资源的国际市场价格变动，还有的涉及其他一些非经济因素。同时，债务性质是债务重组过程中一个经常需要讨论的问题。不是“帽子”决定脑袋，有时候机构的“帽子”是什么颜色、它印上什么名字，与债权的性质不见得是同一回事。因此，对债务债权还要进行可比性分析。此外，需要建立债务重组的原则和机制。债权人要有知情权，对债务人偿还能力的评估，债权人必须有自己的权利；另外，中国还主张一些好项目应该从债务重组中剔除，并作为利润来处理；再有，涉及外债和内债的关系，比如最近的斯里兰卡，它既有较高

的外债，也有内债，内外债的处理尺度应该是什么样的关系，也需要妥善处理。总之，做好债务重组就要分析好不同重组方案所涉及重组的成本，这些都需要用很好的经济和金融方面的功底去做分析。

具体涉及中国的某些问题，大家可能还没有付诸足够的注意力。比如，国家开发银行债权应该放在什么样的位置？再如，我们在处理具体的债务重组安排时，究竟应该在多大程度上依靠多边机制，或者在多大程度上依靠双边机制？在什么情况下如何选择多边机制和双边机制？二者之间究竟是什么样的关系？此外，债务如果出了问题，就会产生债务重组的成本，于是就有了成本承担机制问题，谁应该负担最终的重组成本？这些问题，不能说目前都已经解决好了，有的讨论不够充分，没有达成高度共识。像今天的这种讨论会也很少见，无法对一些专门的问题进行充分交流。只有把这些问题进行充分研究讨论并达成共识，我们才能更加主动、更有效率、更有说服力地应对“债务陷阱”问题。把“债务陷阱”问题应对好了，对于“一带一路”倡议下一步的发展会有显著的作用。

### 三、关于“一带一路”投融资的未来

关于“一带一路”投融资的未来有很多题目，这本书在金融篇中提到了关于资本市场的作用、关于人民币国际化的作用等。我这里补充几点看法。

第一，如何应对债务国过高的债务杠杆率？结合前面谈及的关于比较优势和产能优势、“债务陷阱”问题的分析可以看出，当前“一带一路”投融资出现的突出问题，基本上表现为债务的杠杆率过高的问题。这个问题与我们在国内遇到的财务重组问题类似。应对高杠杆就应该提高股权的比例，增加股权投资有助于降低高杠杆，同时股权的利益绑定也有助于提高项目的效率和避免各种不必要的行政干预。

如果债务过高，对一部分债务实行债转股也是一种合理的选择。一个项目初始采取较高比例股权投资的做法和债务出问题后采取事后的债转股，最终的效果实际上是接近的。与此股权融资接近的一个概念是 BOT（建设-经营-转让），在最终转让之前出让了控制权。有些对共建“一带一路”国家的股权安排往往是一种阶段性股权，不是永久的，最终是要转让的。一些公路、铁路项目往往采取的就是 BOT 形式，最近恰好看到两个例子：一个公路项目的运营期是 50 年；另外

一个交通项目的运营期先定的是 50 年，后来又增加到 75 年。斯里兰卡的汉班托塔港项目是事后做的债转股，运营期明确的是 99 年。虽然年份的数字有差别，但实际上都在 50—100 年，因此总的来说都属于阶段性股权。这个做法在西方试图抹黑中国的情况下，都被渲染成中国试图谋取控制权，并通过控制权实现自己的利益。但如果去了解内情和运行机制，其实更多还是为了项目能顺利完成建设和运营，同时投资方获取合理回报，这是属于市场驱动的公司商业化行为。

当然，也有些项目在实行 BOT 或者债权股权重新安排的情况下，本来是能搞好的项目，但是不断产生亏损。观其原因，有时候是由于该国民粹主义及选举需要，对项目定价过低，比如很好的铁路建设项目，由于票价定得过低，刻意迎合部分选民的利益，项目回报就有困难了。再如，在项目建设过程中，有时候地方政府“吃拿卡要”比较厉害，导致建设成本大幅提高，远远超出原有设想，使未来财务上还本付息压力变得很大，进而把一个本来可以不亏的项目生生变成了亏损项目。可以通过债股关系的合理安排减少这一类不当利益，也可以对已发生的财务负担做出纠正性安排。这有助于减少道德风险，是进行融资安排或债务重组的一种选择，但前提是我们必须要把前述所谓的“债务陷阱”中的是非关系处理好。

第二，应该适度减少主权债。既然有些共建“一带一路”国家已面临内债和外债偏高的情况，中国就应该借鉴世界上融资趋势的新变化，对这些国家未来发展所需要的项目减少运用主权债，同时适当减少采用银行类机构贷款的方式，而更多运用债券市场和认购债券的方式，并更多参与区域和次区域开发银行来共同投融资。

第三，要推动多边机制的改革和建设。因为融资问题和债务重组问题比较复杂，存在很多争议，有很多问题并未真正建立起有效的机制，这中间还有很多多边机制改革的问题，也有很多多边机构建设的问题，包括现有多边机构决策背后的经济理念、历史背景，以及最终形成的分析框架和重组框架等。中国明确支持多边主义，但在债务问题上，现行多边机制的规则实际上还在不断争论、不断变化之中，尚未真正建设好。因此，在这方面还有很多工作要做。中金的这本书在这些方面也有一定程度的涉及。

我就讲这三个方面，希望能引起大家的关注和讨论，同时推进这些方面的研

究，以便我们把“一带一路”工作做得更好。

若您对本资料有任何意见或建议，请联系：[jjjinwei\\_shlx@163.com](mailto:jjjinwei_shlx@163.com)