

中小企业融资法律风险与防范对策

李佳琴 上海融孚（绍兴）律师事务所



融汇百川 孚信于人

开放

融孚律师事务所于1992年成立，于2010年经多家律所合并后更名。

融孚总部位于上海陆家嘴，从创立之初不到50名的律师团队发展到目前40多名合伙人、员工人数超200名、业务创收过亿元，在天津、绍兴、苏州、常熟、合肥、武汉等地设有分所的大型综合性律师事务所。

融孚荣誉



Chambers AND PARTNERS 钱伯斯《亚太法律指南》

2023年“资本市场（资产证券化及衍生品）”榜单
 2022年“资本市场（资产证券化及衍生品）”榜单
 2021年“资本市场（资产证券化及衍生品）”榜单

2020年资产证券化及衍生品的第三梯队律所
 2020亚太排名：中资所律所榜
 2012年度华东地区顶级航运律师事务所奖项；

CHINA BUSINESS LAW JOURNAL 商法

2021年度卓越律所大奖：
 结构性融资及资产证券化领域
 2020年度卓越律所大奖：
 结构性融资及资产证券化领域、传媒、娱乐及体育领域。
 2014年“年度结构化融资大奖”

IFLR1000《国际金融法律评论》

2022年度“推荐律师事务所”
 2020年度金融与公司领域受认可的律师事务所
 2019年度“公司与金融”领域受认可律所
 2018年度“金融与公司”领域 Recognised Firm 之一

ALB《亚洲法律杂志》

2022年度华东地区资本市场律师事务所大奖
 2016年3月获上海地区年度最佳律师事务所入围大奖

Asialaw Profiles (亚洲法律概况)

2020年度银行与金融业务领域的Recognised Firm
 2020年度银行与金融受认可律师事务所

资产证券化介甫奖

2015年度最佳法律顾问奖
 2017-2018年度最佳法律顾问奖

Legal Band

2019年资产证券化与衍生产品的第三梯队律所

其他奖项

2011年航运业律师事务所大奖；



融孚业绩



截至2023年5月底，融孚律师事务所共为银行间债券市场、上海证券交易所、深圳证券交易所发行208笔ABS、债券等业务，合计金额7603.63亿元提供法律服务。（数据来源：CNabs.com）

在CNABS2018-2022年度信贷ABS市场全国律师事务所排行榜中，融孚所均以优秀业绩持续进入前三。

为公司提供法律顾问 服务

- 公司股权设置、公司章程拟定、规范公司管理制度
- 参与商业谈判、各类业务合同审核
- 劳动用工合同与日常管理制度
- 知识产权和商业秘密保护

为科创企业融资提供法律 服务

- 为企业融资过程中对接投资人、券商、会计师事务所等专业机构
- 开展融资尽职调查、拟定融资协议及其他合同文本
- 科创企业孵化、提供风险投资、股权融资、上市前、IPO阶段以及上市后法律服务

李佳琴

浙江大学法律硕士

上海融孚（绍兴）律师事务所

主要执业领域：公司、金融、商事、涉外纠纷解决

绍兴市律师协会柯桥分会涉外专业委员会会员

绍兴市律师协会柯桥分会知识产权及数字法务专业委员会会员

曾任职瑞丰银行总行风险部、宁波银行绍兴分行法规部

联系电话：131 2223 0005、135 8854 0063



李佳琴律师 | 融孚

浙江 绍兴



扫一扫上面的二维码图案，加我为朋友。

目录

CONTENTS

01. 中小企业的融资渠道

02. 金融机构贷款融资的法律风险与防范对策

03. 民间借贷融资的法律风险与防范对策

04. 股权融资的法律风险与防范对策

第一章

中小企业融资渠道

一、中小企业融资渠道

- 1、债权融资：
 - 企业间借贷
 - 贷款融资：银行贷款
 - 民间借贷
- 2、股权融资：
 - 引进风险投资（VC）、天使、私募（PE）
 - 境内外上市
- 3、内部融资和贸易融资模式
 - 票据贴现融资
- 4、融资租赁

第二章

金融机构贷款融资的 法律风险与防范对策

二、金融机构贷款融资的法律风险与防范对策

风险1、防范借款用途不符合约定风险。

导致产生停止发放借款、被提前收回借款或解除合同等；
编造虚假理由等骗取贷款的，还可能构成刑事犯罪。

- **防范对策**

在借款合同签订时，应当如实填写借款用途，定期按照借款合同的约定向贷款人提供相应财务会计报表等资料。

风险2、防范抵押不能的风险。

Q1: 宅基地?

Q3: 抵押物在未成年人名下?

Q2: 被查封?

Q4: 有共同权利人的抵押物?

怎么解决?



二、金融机构贷款融资的法律风险与防范对策

风险2、防范担保决议程序瑕疵风险。

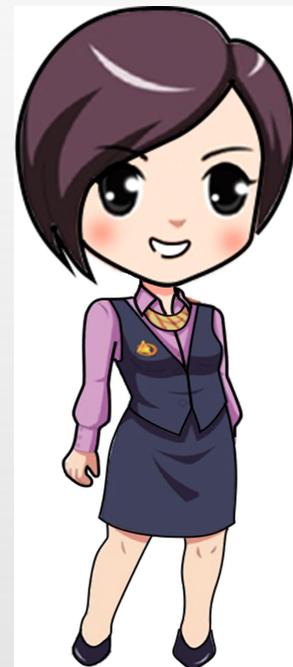
1、担保决议程序？

公司向其他企业投资或者为他人提供担保，依照公司章程的规定，由董事会或者股东会、股东大会决议

2、如何审查？

对策：

在公司章程中明确决策机关及决策程序，加强对为公司股东或实际控制人提供担保的决策监督。



风险3、防范担保责任扩大风险：

- ◆ 防范中小企业互相担保（互保）
- ◆ 为具有不良风险的贷款担保
- ◆ 抵质押率超出正常水平的担保

对策：企业应合理评估自身融资规模，审慎评估被担保企业的经营能力、财务情况和还款能力，防范陷入企业互保的担保链风险，防范进行超高杠杆的融资，否则会因承担互保企业担保责任而加重自身企业财务负担，降低企业信用，提升企业自身的融资成本，最终拖垮自身企业经营。

风险4、贷款融资中的刑事法律风险

中小企业在贷款融资中极易引发**骗取贷款、伪造金融票证罪、高利转贷罪、合同诈骗罪**等刑事法律风险。

• 防范对策

增强与融资相关的法律风险意识，采取完备的风险防控措施。

一是建立健全企业的各项规章制度，完善企业内部法人治理结构；

二是对融资所需材料进行合规性审查，并建立责任追究制度，确保在企业内部形成有效的监督制衡；

三是聘请专业法律人士对企业内部控制与管理提供专业支持，如对印章保管、用印审批流程、授权体系等合法合规性进行检验和完善。

第三章

民间借贷融资的法律 风险与防范对策

- **（一）企业民间借贷融资的法律规定：**

1、根据最高人民法院《关于对企业借款合同借款方逾期不归还借款的应如何处理问题的批复》（法复[1996]15号）：

企业借款合同违反了有关金融法规，属无效合同。

2、中国人民银行制订的《贷款通则》第六十一条明确规定：

企业之间不得违反国家规定办理借贷或者变相借贷融资业务；

禁止非金融机构经营金融业务。借贷属于金融业务，因此非金融机构的企业之间不得相互借贷。

(二) 风险与防范对策

- 风险1、企业无法证明还款性质的风险。

如：借贷双方可能在涉案款项之外还有多笔资金往来，借款人抗辩借款已偿还，而出借人主张付款性质为支付在先贷款等其他债务、涉案借款尚未偿还的情况，借款人需证明已还款。

对策：

借款人在还款时应当注明款项性质为“偿还借款”，并且在借款合同约定履行顺序，在付款时注明偿还的是利息还是本金。

- **风险2、将贷款转为民间借贷的风险**

如：将贷款转化为民间借贷，如遇对方当事人反悔，并提供证据，依照基础法律关系进行抗辩或者反诉，案件将被依照基础法律关系审理，债权人将实际面临因为没有真实的借贷关系发生而无法追索的风险。

对策：

为防范此类风险，应当进行实际的债权债务结算，通过达成债权债务结算协议的方式予以确认，保留好双方的结算单、往来款项及往来函件、结算方法或依据。

- **风险3**、企业将融资所得资金用于出借，将面临合同无效的风险；

如：套取金融机构贷款转贷的，以向其他营利法人借贷、向本单位职工集资或非法吸收公众存款等方式取得的资金转贷的，未取得放贷资格的以营利为目的向不特定对象提供借款。

对策：

- 1、通过金融机构，转为委托贷款或信托贷款。
- 2、以自然人为中介，改变法律上的借贷主体，将企业间的借贷关系转为企业与自然人的借贷关系。
- 3、先存后贷，存贷结合。企业可以将资金先存入银行，然后用存单为借款人作质押担保，实现为特定借款人融资的目的。

第四章

股权融资的法律风险 与防范对策

• 风险1、知识产权的归属和保护问题

企业在融资过程中，应防范知识产权的权利归属风险。如果技术成果等在权属上存在瑕疵，如核心技术的知识产权、合作作品、委托作品、职务作品等归属不明确，易发生权属纠纷的情况。

最为常见的是员工与前用人单位的纠纷。以前主要是专利纠纷，最近发生的案例，说明即使是相对比较模糊的商业秘密，也会发生纠纷，造成影响高科技企业上市。

案 例：

2020年4月，汉弘集团生产了一款数字喷墨印刷设备，准备申报科创板IPO。润天智认为其主要技术人员赵某违反了《保密协议》，以连带侵犯技术秘密为由，起诉汉弘集团及其子公司构成侵权，并多次实名举报。结果是，汉弘集团被迫终止科创板IPO上市融资，而赵某也被法院认定为侵犯商业秘密而锒铛入狱。可见，知识产权权属清楚，并不是一个小问题，而是决定企业命运的大事。

四、股权融资的法律风险与防范对策

• 对策：

企业应聘请专业律所提供知识产权保护策划，在融资前应确立知识产权归属，建立知识产权保护形式和制度，同时建立商业秘密保护制度。

1、在融资前应明确知识产权的权利归属。

审查核心技术的权属，以确认相关知识产权的合法性。确保融资后知识产权仍归公司所有，保障公司正常运营，同时避免诉讼风险。

2、对在公司运营过程中所形成的技术，及时申请专利保护和采取商业秘密保护措施。

3、妥善解决创业人员与原单位的劳动纠纷与竞业禁止的纠纷。

四、股权融资的法律风险与防范对策

• 风险2、以投资为名的诈骗活动

具体表现为先以优厚条件为诱饵吸引企业，接着找各种理由收取各种费用，最后再找借口不予投资。

• 对策：

企业应当学会筛选投资人，建议通过专业机构融资，如有政府背书的或者有官方背景的信誉较好的投资机构。可聘请专业机构提供资金撮合和甄别服务：开展资金来源优劣势分析；帮助对接券商、投资人；帮助把控融资过程风险。

在融资过程中认真听取专业法律和财务人士意见，识别投资协议中隐藏的“陷阱”，并约定好违约责任，防止损失。

四、股权融资的法律风险与防范对策

• 风险3、股权结构设置不当风险

中小企业有时会因融资交易结构设计不当而导致控制权丧失或弱化。

(1) 企业由于急于扩大规模，在引入投资者时往往会忽略股权转让的比例结构，导致股权比例被逐步稀释，原来的投资人在企业中话语权逐步丧失，致使控制权落空。

(2) 股权融资中的股份补偿对赌机制，如果公司估值或补偿的股权价格明显偏低，也会产生同样的负面效果。

(3) 部分投资方利用融资方的弱势地位，要求与其投资额度、治理能力不相匹配的权利安排（重大事项否决权或者在董事会上的一票否决权、资金监管与支出审批权等），可能造成融资后中小企业经营管理决策效率低下甚至无法正常经营。

四、股权融资的法律风险与防范对策

• 对策：

在增资扩股或引进投资时，应聘请专业机构做好法律评估和策划，合理设置股权结构、公司章程及股东、董监事会议制度，重点关注股权比例重要节点（67%、51%、34%）、要避免股权平均分配而陷入公司僵局（如五五分、三三三），相对合理股权架构比例，一般是创始人（50-60%）+ 联合创始人（20-30%）+ 股权激励（10-20%）。

投票权与股权分离、表决权委托、签署一致行动协议等提高创始人的控制权。

搭建股权退出机制：明确约定不同情形下股权的退出机制。

四、股权融资的法律风险与防范对策

• 风险4、融资合同审核不到位的风险

股权融资合同十分复杂，中小企业既处于弱势地位也不具有相关专业知识和谈判能力，经常造成中小企业签署的融资合同潜藏诸多法律风险。

比如，对赌业绩指标设定过于激进冒险，对于投资方资金到位时间约定过于笼统、缺乏明确的刚性约束，只有融资方违约责任没有投资方违约责任，不合理限制融资方后续融资，合同条款表述不准确存有歧义，纠纷解决方式不明晰等。

四、股权融资的法律风险与防范对策

• 对策：

在增资扩股或引进投资时，应聘请专业机构做好法律评估和策划，包括开展融资尽职调查、拟定和审查融资协议等重要文本。

1、对赌协议

充分了解对赌规则——清晰认识风险与机遇——合理评估发展潜力——对赌风险与收益相当

2、一票否决权

借助专业机构的专业意见，通过谈判来进一步明确一票否决权的适用范围以平衡投融资双方的合法权益

3、反稀释条款

4、优先清算权

案例 “俏江南”对赌协议失败案例

2008年9月30日，俏江南与鼎晖创投签署增资协议，鼎晖创投注资约合2亿元人民币，占有俏江南10.526%的股权。

而俏江南与鼎晖创投签署的投资条款也有所谓的“对赌协议”：如果非鼎晖方面原因，造成俏江南无法在2012年底上市，则鼎晖有权以回购方式退出俏江南。2012年底是当初双方约定上市的最后期限。也有说法称，俏江南如果无法在2012年年底上市，另一种结果是张兰将面临失去控制权的风险。

在2012年中国传统春节即将到来之时，证监会披露IPO申请终止审查名单，俏江南赫然在列。至此，俏江南的A股上市之路中止。

2014年4月，CVC的甜蜜生活集团完成收购俏江南，CVC取得了俏江南82.7%的股权，成为最大股东。

张兰最终失去俏江南控制权。

李佳琴

浙江大学法律硕士

上海融孚（绍兴）律师事务所

主要执业领域：公司、金融、商事、涉外纠纷解决

绍兴市律师协会柯桥分会涉外专业委员会会员

绍兴市律师协会柯桥分会知识产权及数字法务专业委员会会员

曾任瑞丰银行总行风险部、宁波银行绍兴分行法规部

联系电话：131 2223 0005、135 8854 0063



李佳琴律师 | 融孚

浙江 绍兴



扫一扫上面的二维码图案，加我为朋友。

THANK
YOU

