

股民索赔指南

证券市场虚假陈述 民事赔偿释疑

汤欣/主编

股

民

如何向作出虚假陈述的上市公司索赔，讨回损失？
可以起诉哪些上市公司与其他虚假陈述行为人？
怎样才能获得证券虚假陈述民事赔偿？
投资者的损失如何计算？



法律出版社
LAW PRESS

股民索赔指南

证券市场虚假陈述 民事赔偿释疑

汤欣/主编

撰稿人（以撰写章节为序）：
汤欣 顾雷 潘华
廖世桦 牛晓林 王全
戎砚 杨立宇 刘宗胜



法律出版社
LAW PRESS

图书在版编目(CIP)数据

股民索赔指南:证券市场虚假陈述民事赔偿释疑/汤欣
主编. —北京:法律出版社, 2003. 2
ISBN 7-5036-4158-4

I. 股… II. 汤… III. 证券法-基本知识-中国
IV. D922.287

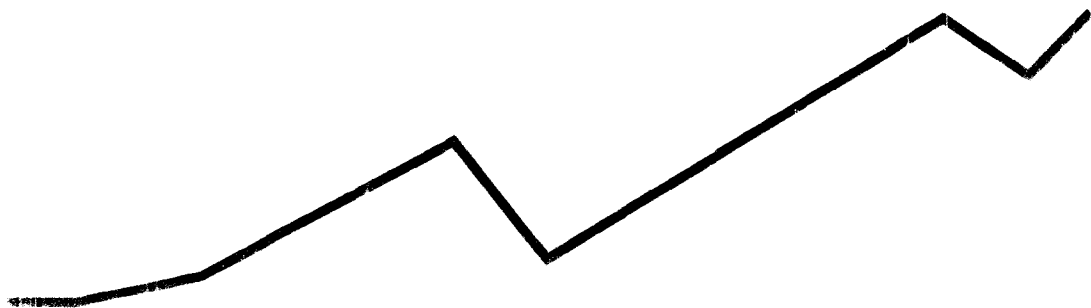
中国版本图书馆 CIP 数据核字(2003)第 008070 号

提示:本书仅代表作者个人观点,并非意在提供正式的法律
意见,故不能替代律师就特定法律问题提供的专业建议。如果
读者需要法律或相关领域的正式专业意见,请向执业律师或其
他专业人士寻求帮助。

法律出版社·中国

出版/法律出版社	编辑/法律应用出版中心
总发行/中国法律图书公司	经销/新华书店
印刷/北京北苑印刷有限责任公司	责任印制/陶松
开本/A5	印张/13.625 字数/377千
版本/2003年4月第1版	印次/2003年4月第1次印刷
法律出版社/北京市丰台区莲花池西里法律出版社综合业务楼(100073)	
电子邮件/info@lawpress.com.cn	电话/010-63939796
网址/www.lawpress.com.cn	传真/010-63939622
法律应用出版中心/北京市丰台区莲花池西里法律出版社综合业务楼(100073)	
电子邮件/yingyong@lawpress.com.cn	
读者热线/010-63939640 63939641	传真/010-63939650
中国法律图书公司/北京市丰台区莲花池西里法律出版社综合业务楼(100073)	
传真/010-63939777	销售热线/010-63939792
网址/www.Chinalaw-book.com	010-63939778
书号:ISBN 7-5036-4158-4/D·3876	定价:25.00元

本书编写得到了北京华夏经济社会发展研究中心的大力支持，
特此鸣谢！



作者介绍

主编:汤欣,清华大学法学院副教授、民商法学博士后,美国华盛顿大学法学院高级访问学者。撰写有专著《公司治理与上市公司收购》,合著《商法总论》等多部教材,在《中国法学》、《民商法论丛》、《商事法论集》、《中外法学》、《比较法研究》、《法学家》等书刊上发表学术论文 20 余万字。多次接受全国人大法工委、最高人民法院、中国证券监督管理委员会、中国人民银行总行、中国保险监督管理委员会等部门邀请,参加经济、金融法律、法规及司法解释的拟订和论证工作。多次应邀到中央电视台“今日说法”栏目担任专家嘉宾。

编著者(部分作者):顾雷,上海市申达律师事务所律师,中国人民大学法学院博士研究生。1992 年上海社会科学院法学研究所硕士研究生毕业,后长期在证券公司从事证券一级市场投融资工作,曾任发行部经理、公司法律顾问等职,策划与组织股份有限公司股票发行、推荐上市以及资产重组、改制和兼并收购等投资银行业务。个人专著:《刑事损害赔偿》、《输赢之间》、《站在法律与金融的交汇点》、《中国创业板股票上市操作路径与法律实证》(丛书)4 部,并在《中国法学》、《法学论坛》、《财经研究》等全国法学类和金融类核心期刊上发表学术论文 50 余篇。

杨立宇,江苏高的律师事务所主任、合伙人、高级律师,江苏

省律师协会理事,南京仲裁委员会仲裁员。1991年毕业于南京大学法律系经济法专业。自1992年开始执业,业务领域涉及公司证券、金融保险、侵权纠纷等,近年来发表过多篇相关领域的业务研讨论文。

刘宗胜,中国人民大学法学院民商法学博士研究生。在《中央政法管理干部学院学报》、《学术交流》、《人民法院报》等刊物发表学术论文10余篇,其中数篇论文为专门研究证券民事赔偿法律问题。

目 录

提 示 篇

第一章 投资者索赔起诉须知	(3)
一、起诉的原告、被告和诉讼时效	(3)
1. 哪些人有资格作为原告提起虚假陈述民事赔偿 诉讼?	(3)
2. 可以起诉哪些上市公司?	(5)
3. 应起诉哪些人作为虚假陈述民事赔偿案件的被 告?	(7)
4. 虚假陈述民事赔偿案件的诉讼时效如何计算?	(9)
二、因虚假陈述受到行政和刑事查处的上市公司	(11)
1. 大庆联谊[600065]有哪些虚假陈述行为? 受到 了什么处罚?	(11)
2. 红光实业[600083]有哪些虚假陈述行为? 受到 了什么处罚?	(14)
3. 嘉宝实业[600622]有哪些虚假陈述行为? 受到 了什么处罚?	(18)
4. 东海股份[000613]有哪些虚假陈述行为? 受到 了什么处罚?	(20)

5. 张家界[000430]有哪些虚假陈述行为? 受到了什么处罚? (23)
6. 郑百文[600898]有哪些虚假陈述行为? 受到了什么处罚? (25)
7. 渤海集团[600858]有哪些虚假陈述行为? 受到了什么处罚? (29)
8. 珠海鑫光[000405]有哪些虚假陈述行为? 受到了什么处罚? (30)
9. 粤海发展[600647]有哪些虚假陈述行为? 受到了什么处罚? (32)
10. 牡石化[000620]有哪些虚假陈述行为? 受到了什么处罚? (33)
11. 九州股份[000653]有哪些虚假陈述行为? 受到了什么处罚? (34)
12. 四川金路[000510]有哪些虚假陈述行为? 受到了什么处罚? (36)
13. 银广夏[000557]虚假陈述案是什么情况? (37)
14. 蓝田股份[600709]虚假陈述案是什么情况? (41)
15. 麦科特[000150]虚假陈述案是什么情况? (42)
16. 东方电子[000682]虚假陈述案是什么情况? (48)
17. 三九医药[000999]有哪些虚假陈述行为? 受到了什么处罚? (49)

背景篇

第二章 证券法与信息披露法律制度 (55)

- 一、证券市场及其结构 (55)
 1. 什么是证券市场? (55)
 2. 证券市场的结构是怎样的? (56)
 3. 发行市场和交易市场有什么区别和联系? (56)

4. 什么是场内交易市场和场外交易市场?	(56)
二、证券法上的“三公”原则	(57)
1. 什么是证券法上的“三公”原则?	(57)
2. 为什么说公开原则是证券发行和交易制度的核 心?	(57)
三、信息披露在证券法上的重要作用	(58)
1. 信息披露与公开原则之间是什么关系?	(58)
2. 证券市场和证券信息之间有何联系?	(58)
3. 信息披露的社会作用何在?	(59)
4. 信息披露应当遵循哪些原则?	(59)
四、证券发行阶段的信息申报和披露简介	(60)
1. 我国公开发行证券的公司在证券发行阶段应当 披露哪些信息?	(60)
2. 什么是证券发行的注册制与核准制? 我国目前 采用的是哪种制度?	(60)
五、证券交易阶段的信息申报和披露简介	(61)
1. 上市公司在证券交易阶段有哪些信息披露义 务?	(61)
2. 我国的上市公司在证券交易阶段应申报和披露 哪些信息?	(62)
第三章 证券市场上虚假陈述的责任体系	(63)
一、证券市场上虚假陈述的责任体系概览	(63)
1. 进行虚假陈述的责任人可能承担哪些责任?	(63)
2. 不同的责任在责任基础和性质上有何区别?	(63)
3. 不同的责任对虚假陈述行为人产生的影响有何 不同?	(65)
4. 不同的责任对投资人产生的影响有何不同?	(65)
5. 在我国虚假陈述行为人承担责任的法律渊源有 哪些?	(66)
二、民事责任	(68)

1. 民事责任有哪些种类? (68)
2. 什么是归责原则? 侵权责任和违约责任在归责原则上有何区别? (68)
3. 不同的归责原则对于原告的举证责任有何影响? (69)
4. 什么是责任竞合和请求权竞合? 我国法律如何处理请求权竞合问题? (69)
5. 在虚假陈述证券民事赔偿案件中的民事赔偿责任性质如何确定? 是否会发生请求权的竞合问题? (70)
6. 我国证券法上关于其他证券违法行为及其民事责任的法律渊源有哪些? (71)
7. 什么是隐含诉权理论? (72)
8. 什么是请求禁止令制度? (73)
- 三、行政责任 (73)
1. 哪些虚假陈述行为人可能承担行政责任? (73)
2. 虚假陈述行为人可能受到哪几种行政处罚? (74)
3. 哪些机构有权对虚假陈述行为人作出行政处罚决定? (74)
4. 行政机关作出行政处罚决定的程序是怎样的? (75)
5. 行政处罚决定的执行会对虚假陈述的证券民事赔偿诉讼造成影响吗? (75)
6. 对行政处罚决定申请复议或起诉对虚假陈述证券民事赔偿案件会造成何种影响? (76)
- 四、刑事责任 (76)
1. 虚假陈述行为人可能受到哪些刑罚? (76)
2. 虚假陈述的证券犯罪需要具备哪些要件才能成立? (78)
3. 虚假陈述的证券犯罪中罪犯可能受到哪些刑罚? (78)

实 体 篇

第四章 一般规定 (83)

1. 什么是证券市场虚假陈述? 它有哪些分类? (83)
2. 什么是证券市场因虚假陈述引发的民事赔偿案件? (87)
3. 哪些人可以作为虚假陈述证券民事赔偿案件的原告? (88)
4. 哪些人可以作为虚假陈述证券民事赔偿案件的被告? (90)
5. 如何理解“人民法院应当着重调解, 鼓励当事人和解”的规定? (92)
6. 什么是人民法院审理虚假陈述证券民事赔偿案件的前置程序? 它有何意义? (94)
7. 什么是诉讼时效? 在虚假陈述证券民事赔偿案件中, 对诉讼时效有何特殊规定? (96)

第五章 证券发行市场上虚假陈述的民事责任 (100)**一、我国证券发行及审核程序** (100)

1. 我国股票的发行及审核程序包括哪几个阶段? ... (100)
2. 发行审核委员会的审核意见有哪几类? (102)
3. 公司债券和企业债券的发行审核程序是怎样的? (102)
4. 可转换公司债券的发行审核程序是怎样的? (103)

二、发行时的信息申报及披露文件 (103)

1. 首次公开发行股票, 需要申报及披露哪些文件? (103)
2. 招股说明书应当披露哪些信息? (104)
3. 主承销商的推荐文件包括哪些内容? (105)
4. 发行人律师的法律意见书和工作报告涉及哪些

内容?	(106)
5. 审计报告、盈利预测审核报告包含哪些信息?	(106)
6. 公司债券的发行应当进行哪些披露?	(107)
7. 可转换公司债券的发行应当进行哪些披露?	(107)
三、信息披露主体、责任构成及免责事由	(107)
1. 发行阶段可能承担虚假陈述责任的主体有哪些?	(107)
2. 实际控制人在什么情况下可以成为发行阶段 虚假陈述的责任主体?	(108)
3. 信息披露义务人以外的机构或自然人是否可以 成为发行阶段虚假陈述的责任主体?	(109)
4. 发行人(含控制人)的责任构成和免责事由是 怎样的?	(110)
5. 发行人以外其他责任主体的责任构成和免责 事由是怎样的?	(111)
6. 发行人和其他责任主体之间,责任是如何分 担的?	(112)

第六章 证券交易市场上虚假陈述的民事责任..... (115)

1. 什么是上市公告书? 上市公告书信息披露有 哪些要求?	(115)
2. 《暂行条例》第 34 条对上市公告书的内容有 哪些规定?	(116)
3. 什么是持续性信息公开?	(116)
4. 持续性信息披露有哪些形式?	(117)
5. 关于持续性信息披露的相关法律、法规是什 么?	(118)
6. 年度报告、半年度报告信息披露的基本要求是 什么?	(119)
7. 季度报告信息披露有哪些特别的要求?	(120)
8. 年度报告中必须如实披露的事项内容有哪些?	

.....	(121)
9. 半年度报告中必须如实披露的事项内容有哪些?	(122)
.....	(122)
10. 临时报告与定期报告有什么不同?	(122)
11. 上市公司在哪些情况下必须编制重大事件公 告向社会披露?	(123)
12. 证券法规对上市公司发布重大事件公告有哪 些要求?	(124)
13. 什么是上市公司收购?	(125)
14. 什么是协议收购、要约收购和证券交易所集中 竞价交易方式进行上市公司收购?	(126)
15. 上市公司要约收购活动中收购人要履行哪些 信息披露义务?	(127)
16. 上市公司要约收购活动中被收购公司要履行 哪些信息披露义务?	(127)
17. 上市公司协议收购活动当事人要履行哪些信 息披露义务?	(128)
18. 上市公司股东持股情况发生变化时要履行哪 些披露义务?	(128)
19. 哪些人负有持股变动信息披露义务?	(129)
20. 什么是预测性信息?	(130)
21. 我国证券市场信息披露中的预测性信息目前 有哪些类型?	(130)
22. 关于盈利预测的披露目前证券法规中有哪些 规定?	(131)
23. 错误的盈利预测能否构成虚假陈述?	(132)
24. 在盈利预测后载明“警示性语言”, 预测人是 否就可以免责?	(133)
第七章 信赖和因果关系	(134)
1. 信赖和因果关系的含义是什么? 它在虚假陈述	

- 证券民事赔偿诉讼中有何意义? (134)
2. 美国在虚假陈述证券民事赔偿案件中是如何认定信赖和因果关系问题的? (136)
3. 什么是“欺诈市场理论”? 我国能否全面引入这一理论? (139)
4. 最高法院《司法解释》是如何认定信赖和因果关系问题的? (140)
5. 最高法院《司法解释》中有关因果关系问题的规定有哪些缺陷? (142)

第八章 举证责任与归责原则 (145)

1. 什么是举证责任? (145)
2. 什么是举证责任倒置? (145)
3. 虚假陈述民事赔偿案件中双方当事人的举证究竟要证明什么? (146)
4. 在认定是否存在损害事实的问题上双方当事人要承担哪些举证责任? (148)
5. 人民法院是否可以依据有关机关的行政处罚决定或者生效的刑事判决书来认定虚假陈述行为? ... (149)
6. 诉讼当事人在认定虚假陈述事实问题上要承担哪些举证责任? (150)
7. 在确认虚假陈述行为与投资者损害之间是否存在因果关系问题上原告要承担哪些举证责任? ... (151)
8. 被告提供哪些证据后人民法院将认定虚假陈述行为与损害结果之间不存在因果关系? (153)
9. 什么是归责原则? (154)
10. 不同的虚假陈述行为人或者义务人虚假陈述民事责任的归责原则是什么? (155)

第九章 损失的认定和计算 (157)

- 一、投资人损失的认定和计算应当遵循什么原则? (157)

二、发行阶段虚假陈述的损失如何计算?	(158)
三、交易阶段虚假陈述损失的认定和计算,主要有 哪几种方法?	(158)
四、《司法解释》对交易阶段虚假陈述损失的认定	(159)
1. 如何确定投资人的实际损失?	(159)
2. 投资差额损失如何计算?	(159)
3. 如何确定虚假陈述的揭露日和更正日?	(160)
4. 如何确定基准日?	(161)
5. 系统风险是否应当予以扣除?	(162)
6. 系统风险应当如何确定?	(163)
7. 投资人持股期间基于股东身份取得的收益如何 处理?	(163)
五、何为直接损失法、赔偿协议利益法、交易撤销法 和退交不法所得法?	(164)
六、何为系统风险扣除法?	(165)
七、何为机会盈利替代法(买入价确定法)和机会 亏损替代法(卖出价确定法)?	(165)
八、何为事件研究法?	(166)

程 序 篇

第十章 主管与管辖	(171)
一、主管	(171)
1. 什么是主管?	(171)
2. 什么是人民法院的民事审判权?	(171)
二、管辖	(172)
1. 什么是管辖?	(172)
2. 什么是指定管辖、移送管辖、移转管辖和管辖权 异议?	(172)
3. 我国法律对于管辖权的一般性规定是怎样的? ...	(173)

4. 人民法院对于虚假陈述证券民事赔偿案件的
管辖权是怎样的? (174)

第十一章 诉讼 (175)

一、民事诉讼的基本程序..... (175)

1. 投资人提起虚假陈述证券民事赔偿诉讼应当符合
哪些条件? (175)
2. 投资人应当以何种方式向人民法院提起诉讼? ... (176)
3. 人民法院如何审查和受理起诉? (176)
4. 原告起诉时要交纳哪些费用? 诉讼费用应如何
承担? (177)
5. 虚假陈述证券民事赔偿案件的第一审程序可能
出现哪些结果? (178)

二、诉讼方式 (179)

1. 投资者对虚假陈述行为人起诉可以采用哪些方
式? (179)
2. 虚假陈述证券民事赔偿共同诉讼中的原告诉讼
代表人如何确定? (180)
3. 虚假陈述证券民事赔偿共同诉讼中的原告诉讼
代表人的法律地位如何? (181)
4. 虚假陈述证券民事赔偿共同诉讼的判决结果对
未起诉的投资人是否具有法律效力? (181)
5. 美国的集团诉讼必须具备哪些条件? 其主要
特征是什么? (182)
6. 美国的集团诉讼制度与我国的共同诉讼有何
异同? 对我国有何参考价值? (183)

借 鉴 篇

第十二章 美国法上的重要规定和经典判例..... (187)

一、发行时的责任 (187)

1. 美国证券法律对证券发行登记注册文件中虚假陈述的民事责任有何规定?	(187)
2. 美国证券法律对发行市场上证券销售人进行虚假陈述的民事责任是怎样规定的?	(189)
3. 如何确定相关人员是否“勤勉尽责”,从而无须承担责任?	(190)
4. 律师在准备证券发行登记文件时做好哪些工作才算是“勤勉尽责”?	(192)
5. 美国《证券法》第 12 条中的“招股说明书”是指什么?	(200)
二、交易时的责任	(202)
1. 美国证券法律对证券交易市场上虚假陈述行为的民事责任有何规定?	(202)
2. 哪些投资人具有可以依据规则 10b—5 提起诉讼的原告资格?	(204)
3. 在涉及集中交易市场的案件中,法院是怎样推定原告的信赖的?	(206)
4. 为什么原告必须证明“损失上的因果关系”?	(209)
5. 在依据规则 10b—5 提起的诉讼中,如何计算原告的损失?	(211)
三、信息更正和更新	(216)
1. 公司在什么情形下有义务更正或更新先前由公司以外的人发表的消息?	(216)
2. 信息更正义务和更新义务分别在何种条件下发生?	(219)

操 作 篇

第十三章 如何聘请律师代理诉讼	(223)
一、正确认识律师的作用	(223)