



金融诉讼原理与判例系列

ZHENGQUAN SUSONG YUANLI YU PANLI

证券诉讼

原理与判例

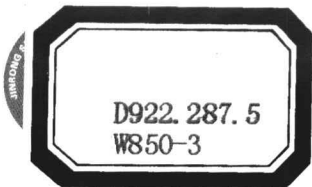
主 编 吴庆宝 孟祥刚

以大金融的广阔视野，观察和分析市场经济中的金融诉讼，深度探讨法律适用问题，全面研析经典案例，充分体现专家型法官的权威见解。



ZHENGQUAN SUSONG.....

人民法院出版社



与判例系列

D922.287.5
W850-3

ZHENGQUAN SUISONG YUCAI
YUANLI YU PANLI

证券诉讼 原理与判例

- 主 编 吴庆宝 孟祥刚
- 副主编 俞宏雷 王长河
- 主要撰稿人 陈明焰 李葆中 宫邦友 孟祥刚
孔 玲 刘俊海 刘 敏 王长河
吴庆宝 沙一玲 俞宏雷 张雪樑

人民法院出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

证券诉讼原理与判例/吴庆宝 孟祥刚主编. —北京: 人民法院出版社, 2005. 10

(金融诉讼原理与判例系列)

ISBN 7-80217-084-2

I. 证… II. ①吴…②孟… III. ①证券交易-民事诉讼-法律解释-中国②证券交易-民事诉讼-案例-中国 IV. D925. 105

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2005) 第 115813 号

证券诉讼原理与判例

主编 吴庆宝 孟祥刚

责任编辑 兰丽专

出版发行 人民法院出版社

地 址 北京市东城区东交民巷 27 号(100745)

电 话 (010)85256290(责任编辑) 85250516(出版部)
85250558 85250559(发行部)

网 址 www.courtpress.com

E - mail courtpress@sohu.com

印 刷 北京人卫印刷厂

经 销 新华书店

开 本 890 × 1240 毫米 A5

字 数 426 千字

印 张 16

版 次 2005 年 10 月第 1 版 2005 年 10 月第 1 次印刷

书 号 ISBN 7-80217-084-2

定 价 32.00 元

版权所有 侵权必究

前 言

随着我国市场经济的日益快速发展，各种市场主体的经济活动日益活跃，金融作为经济活动和资本运作的重要环节，其意义日渐突出；又因为我国的市场经济尚不成熟，很多配套制度不健全甚至尚未建立，金融活动中出现的问题也日渐凸现。可以说，市场经济越是发展的迅速，金融参与市场经济的程度越是深入，金融环节出现问题的可能性也越大，正因为如此，金融诉讼才作为一种独特的诉讼类型逐渐为人们，尤其是法律业内人士关注。所以人民法院出版社计划编写出版《金融诉讼原理与判例》丛书。本丛书以大金融的广阔视野观察市场经济中的金融诉讼，从诉讼中的法律适用问题和经典判例两个角度入手，全面剖析金融诉讼中的法律问题。同时，针对不同类型的诉讼分为以下8种：《证券诉讼原理与判例》、《信用证诉讼原理与判例》、《期货诉讼原理与判例》、《保险诉讼原理与判例》、《借款诉讼原理与判例》、《票据诉讼原理与判例》、《委托合同诉讼原理与判例》、《担保诉讼原理与判例》。

本书的选题即是顺应实际的需要，为实践服务而产生的。本书主要内容分为两个大部分，即最新法律适用问题和经典判例。前者着重对当前法律实践中问题的总结，及各种问题的法律对策，后者是将这种问题用实际发生的案例来展开和丰富，给读者更直观和具体的印象。相信本书的实践性能给金融法律界人士，尤其是从事金融法律诉讼的律师们带来帮助。

虽然本系列书带有一定的社会性,读者面较广。但是,毕竟是有水平的专业法官根据理论与实践相结合的原则写作而成,要求在内容与解决问题的态度上具有权威性,具体表现在:1.写作体例按照章、节来制作,一般性的知识性的问题不做重点介绍,重点放在诉讼、审判过程中暴露出的热点、难点、焦点问题展开论述,照顾到诉讼参与主体、律师职业、法官行使司法权等各个方面,注重问题的提出、研究和解决的方法。2.尽可能结合法官审判实践的特点、特长进行有针对性的写作,及时将司法实践当中遇到的问题归纳总结出来编入相应的专著中。引用他人著作、观点,注意注明出处,避免纯粹学理性的研究和知识性的介绍,以及司法解释的注释。3.接受课题的法官、律师、实务工作者们,夜以继日展开研讨和总结,曾举行各种不同形式的论证十余次,经将近半年的不懈努力,确保了选材和稿件的质量。

在以诚信为基础的证券市场上,“公开、公平、公正、公信”的原则,是证券市场赖以存在的基础。迄至目前,我国证券市场上的投资者约有 7000 万户,约占全国总人口的二十分之一。A 股上市公司总计约 1500 多家,通过向境内外发行股票所筹集的资金,有力支持了国有大中型企业和其他企业的发展。但市场中出现和潜伏着的违法、违规行为一直较为普遍。比如,在发行市场中,发行人和中介机构进行虚假包装,制作含有欺诈、严重误导、重大遗漏的招股说明书;在交易市场中机构大户、庄家从事内幕交易、市场操纵;上市公司发布虚假、误导性信息或故意隐瞒信息,等等。落实民事赔偿制度,广大投资者可以通过行使民事诉权的方式保护自己的利益,并参与对市场的监管。证券纠纷案件虽然具有特殊性,但仍然属于民事案件,在证券法没有特殊规定的情况下仍适用民法通则。从原则上讲,民法通则中规定的法律行为制度、代理制度、侵权行为制度、民事责任制度等均适用于证券纠纷。证券法中规定的内幕交易行为、市场操纵行为、虚假披露行为等,在民事领域均可归入侵权行为。证券市场投资者作为民事主体享有法定诉权,只要其起诉符合民事诉讼法第

108 条规定的四个条件,属于人民法院管辖,人民法院就应当受理。因此,对这类案件的受理,人民法院应当采取积极的态度。至于人民法院在审理过程中可能遇到的技术困难,可以通过及时下达批复、颁布司法解释文件予以解决。即使是当事人的诉讼请求在法律上不能得到支持,也应通过审理作出结论。证券投资者合法民事权益得到了司法保护,对树立人民法院的司法公正形象,增强人民法院的公信力,稳定证券市场秩序和社会秩序,必将产生积极而深远的影响。

本册为《证券诉讼原理与判例》,正是全面论述和研究证券市场侵权等民事诉讼原理和审判实务的专著,紧密结合 30 余件典型判例的研究,深刻阐述证券市场产生纠纷案件审理的要旨,为广大股民和市场参与者证券诉讼的顺利进行提供学理和法律依据。撰写过程中已经充分考虑了《公司法》与《证券法》的修改和理论、实务发展的趋势。参加编写的既有从事证券审判的各级法院的法官,也有从事证券市场监管和处罚的实务工作者,从较高层面和前瞻的角度,提出了解决证券市场纠纷和侵权案件的思路和方向,可供从事司法裁判的法官、诉讼律师和证券法律研究人员参考。

编写《金融诉讼原理与判例》丛书的目的就在于及时总结市场经济发展中存在的各种金融法律问题,从法官的视角审视司法实践中的热点、难点、焦点问题。参与本书编写的有不少于十个省市的法官、律师、实务工作者,在此向他们表示衷心的感谢。

作 者

2005 年 8 月

目 录

第一编 股东权益与股民风险责任

第一章 股东权益·····	(3)
第一节 股东权的分类·····	(3)
附：股东的起诉权·····	(4)
第二节 股东权的法律保护·····	(5)
第三节 我国公司法对股东权的保护现状·····	(8)
附：上市公司侵犯股东权益一览表·····	(12)
第二章 股民应承担的证券投资市场风险·····	(18)
第一节 涉及股民承担的各项法律法规的重大责任·····	(19)
第二节 股民在与经纪公司委托代理业务中的责任·····	(20)
第三节 股民在网上经纪业务中的责任·····	(23)
典型判例：股票继承纠纷案·····	(24)
第三章 投资者的风险意识和投资理念·····	(26)
第一节 投资者应树立证券投资风险意识·····	(26)
第二节 投资者应树立正确的投资理念·····	(27)
典型判例：交易密码泄漏，股票被盗卖案·····	(31)

第二编 证券民事责任的法律框架体系

第一章 《证券法》中民事责任概述·····	(37)
第一节 擅自发行证券的民事责任·····	(38)
第二节 欺诈客户的民事责任·····	(39)
典型判例：证券公司擅自卖出股民股票纠纷案·····	(40)
第二章 内幕交易的民事责任·····	(42)
第一节 内幕交易的特征·····	(42)
第二节 内幕交易的构成要件·····	(43)
第三节 内幕交易的民事责任·····	(50)
行政处罚案例：	
一、向小云内幕交易案·····	(56)
二、南方证券有限公司、北大车行股份有限公司 等机构和个人违反证券法规行为案·····	(57)
三、王川内幕交易案·····	(59)
第三章 操纵市场行为的民事责任·····	(60)
第一节 操纵市场行为的概念·····	(60)
第二节 操纵市场行为的特征·····	(62)
第三节 操纵证券市场行为的类型·····	(65)
第四节 操纵市场行为的民事责任·····	(71)
典型判例：	
一、亿安科技“黑庄”案·····	(77)
二、中科创业股价操纵案·····	(79)
第四章 虚假陈述的民事责任·····	(82)
第一节 虚假陈述的目的·····	(83)

第二节 虚假陈述责任的构成	(84)
第三节 虚假陈述的法律责任	(86)
第四节 虚假陈述的责任主体	(86)
典型判例：“嘉宝”公司证券虚假陈述案件	(88)
第五章 证券回购法律责任研究	(90)
第一节 证券回购的概念、性质及特征	(90)
第二节 证券回购案件的法律适用问题	(97)
第三节 证券回购纠纷案件中的法律关系	(99)
第四节 证券回购合同的效力及法律责任问题	(102)
第六章 上市公司财务报告法律责任	(109)
第一节 虚假财务报告的危害	(109)
第二节 财务报告与信息披露	(112)
第三节 会计准则的法律地位	(113)
第四节 虚假财务报告的责任主体	(116)
第五节 注册会计师的诚信义务	(117)
第六节 注册会计师的责任范围	(120)
第七章 证券市场民事责任的构成要件	(126)
第一节 损害事实	(126)
第二节 因果关系	(127)
第三节 过错的认定和推定	(129)
第四节 投资者受到损害	(133)
第五节 举证责任	(133)
第六节 责任人范围	(134)
第七节 损害赔偿数额的计算	(135)
第八节 责任人的抗辩事由	(136)
第九节 股东赔偿诉讼的国际惯例	(137)

第八章 我国证券市场民事赔偿制度的不足与完善 ·····	(139)
第一节 《证券法》规定的权利与责任·····	(139)
第二节 虚假陈述的责任形式·····	(140)
第三节 《证券法》中承担责任形式的不足·····	(142)
第四节 责任承担形式的完善·····	(143)
典型判例：散布苏三山虚假信息案·····	(145)

第三编 证券赔偿诉讼

第一章 一般证券纠纷案件的管辖与受理 ·····	(151)
第一节 确定案由与确定管辖法院的关系	(151)
第二节 证券案件受理问题	(169)
第三节 诉讼主体的确定问题	(169)
第二章 虚假陈述行为的界定 ·····	(171)
第一节 虚假陈述的概念	(171)
第二节 我国有关法律法规对虚假陈述行为的禁止性规定	(173)
第三节 虚假陈述行为的具体分类	(175)
第四节 信息披露中重大性标准的确定	(177)
第五节 股东索赔的法律依据	(179)
典型判例：全国首例股评案赔偿近8万元	(180)
第三章 证券民事赔偿诉讼的管辖 ·····	(181)
第一节 证券赔偿诉讼的地域管辖	(182)
第二节 证券赔偿诉讼的级别管辖	(183)
第三节 由被告住所地中级人民法院管辖的意义	(184)
典型判例：委托交易未成功，股民状告证券公司案	(185)

第四章 证券赔偿诉讼中原告和被告主体的确定·····	(189)
第一节 证券赔偿诉讼中原告主体的确定·····	(189)
第二节 证券赔偿诉讼中被告主体的确定·····	(191)
典型判例：银广夏案中被告方责任的承担·····	(195)
第五章 证券赔偿诉讼的程序·····	(198)
第一节 证券赔偿诉讼的步骤·····	(198)
第二节 证券赔偿的受案范围和主体·····	(200)
第三节 证券赔偿的前置程序·····	(201)
第四节 提起证券赔偿的诉讼形式·····	(203)
第五节 诉讼的受理与受理费用·····	(205)
第六节 不良诉讼的防止措施·····	(206)
第七节 证券赔偿制度的保障·····	(207)
第八节 律师风险代理制度的确立·····	(208)
典型判例：红光实业欺诈上市诉讼案·····	(209)
第六章 证券赔偿损失数额的计算·····	(214)
第一节 证券赔偿损失的范围·····	(214)
第二节 损害期间的界定·····	(221)
第三节 证券赔偿金额的确定方法·····	(224)
第四节 证券赔偿金额的计算·····	(226)
第五节 证券赔偿资金的来源·····	(228)
第七章 证券赔偿诉讼的举证责任·····	(230)
第一节 证券虚假陈述行为的定性·····	(230)
第二节 证券赔偿举证责任的倒置·····	(232)
第三节 证券赔偿举证责任的分担·····	(236)
第四节 证券赔偿举证责任中的因果关系·····	(238)
典型判例：	

一、证券公司反向操作引发纠纷案·····	(241)
二、全国首例虚假陈述案：张某诉渤海集团 虚假陈述案一、二审判决书·····	(242)
第八章 证券赔偿风险的防范和保障 ·····	(261)
第一节 证券赔偿诉讼存在不确定因素 ·····	(261)
第二节 上市公司的赔偿能力令人怀疑·····	(262)
第三节 防止诉讼风险，确保赔偿实现·····	(264)
第四节 证券赔偿制度的保障·····	(267)

第四编 股东代表诉讼

第一章 股东代表诉讼概述 ·····	(273)
第一节 股东代表诉讼的定义·····	(273)
第二节 我国股东代表诉讼制度的现状·····	(275)
第三节 建立股东代表诉讼制度的意义·····	(277)
第二章 股东派生诉讼的基本要点 ·····	(278)
第一节 派生诉讼的管辖 ·····	(278)
第二节 提起派生诉讼的案由·····	(279)
第三节 派生诉讼对原告的要求·····	(280)
第四节 派生诉讼对被告资格的要求·····	(283)
第五节 公司其他股东的法律地位·····	(284)
第六节 公司在派生诉讼中的法律地位·····	(285)
第七节 关于派生诉讼的诉讼费用·····	(287)
第八节 股东派生诉讼费用的担保·····	(288)
第九节 股东派生诉讼中的和解·····	(290)

第三章 股东代表诉讼制度的基本特征	(291)
第一节 程序法上的特征.....	(291)
第二节 实体法上的特征.....	(293)
典型判例：证券公司诉股民股票交易透支纠纷案.....	(294)
第四章 我国建立派生诉讼制度的思考	(298)
第一节 派生诉讼在我国的确立.....	(298)
第二节 我国建立集团诉讼制度的难点.....	(300)
第三节 我国代表人诉讼制度的完善.....	(304)
第四节 我国建立相关制度的思考.....	(308)
第五节 股东代表诉讼与不良诉讼的防止.....	(310)
第六节 股东派生诉讼的约束机制.....	(311)

第五编 上市公司关联交易民事责任

第一章 公司关联交易及其法律规制	(317)
第一节 公司关联交易的特征及其认定.....	(317)
第二节 对公司关联交易的法律规制.....	(328)
第三节 公司关联交易行为的民事责任.....	(336)
第二章 上市公司关联交易诉讼概述	(337)
第一节 上市公司关联交易行为概述.....	(337)
第二节 上市公司关联交易诉讼的一般原理.....	(341)
第三节 上市公司关联交易行为效力的认定.....	(343)
第四节 上市公司关联交易民事责任承担的程序 保障.....	(349)

第三章 上市公司关联交易内部民事责任及其诉讼	(352)
第一节 上市公司关联交易内部民事责任概述	(352)
第二节 上市公司关联交易中控制公司对上市公司 的民事责任	(355)
第四章 上市公司关联交易外部民事责任及其诉讼	(363)
第一节 上市公司关联交易行为的一般外部民事责任 概述	(363)
第二节 上市公司关联担保行为民事责任承担及其 诉讼	(369)

第六编 典型判例

1. 证券交易所未张贴中签结果公告张某诉请可得 利益赔偿应予支持	(379)
2. 股票交易错误代理赔偿损失纠纷案	(384)
3. 金岩成诉吉林信托投资公司上海证券业务部股 票买卖撤销指定交易纠纷案	(388)
4. 证券公司给客户造成损失, 应当如何承担赔偿责任	(393)
5. 周水英诉无锡市证券公司明知透支仍代其买入 股票后强行平仓赔偿损失纠纷案	(401)
6. 小股东诉利用控股地位公司进行关联交易侵权 要求赔偿公司损失案	(405)
7. 证券营业部应当承担有限侵权赔偿责任 ——杨耀民与南京证券公司鸿利营业部和 南京市证券公司股票侵权纠纷上诉案	(415)
8. 证券款项损失, 券商不构成侵权不承担民事 责任	(425)

9. 企业债券发行、兑付纠纷中各方当事人法律责任的认定

- 鞍山证券公司与中国工商银行沈阳市银信支行、沈阳北方证券公司、辽宁省重点工程开发公司企业债券兑付纠纷一案评析 (455)

10. 证券席位承包后的债务承担问题

- 云南证券有限公司与深圳市联合投资有限公司证券席位承包纠纷案所涉证券席位承包后的债务承担问题研究 (465)

11. 信托公司与证券公司分业经营前的债务应如何划分

- 中国工商银行兰州市金城支行诉兰州华龙证券有限责任公司、兰州市信托投资公司等借款担保合同纠纷案所涉信托公司与证券公司分业经营前无约定债务分业后应如何划分的研究 (478)

第一编 股东权益与 股民风险责任

