

第七单元 证券欺诈的法律责任

五、投资者保护制度

1.普通投资者 vs 专业投资者

(1) 根据**财产状况、金融资产状况、投资知识和经验、专业能力**等因素，投资者可以分为普通投资者和专业投资者。专业投资者的标准由国务院证券监督管理机构规定。

【解释】普通投资者和专业投资者在一定条件下可以相互转化。

(2) 对普通投资者的特殊保护

普通投资者与证券公司**发生纠纷**的，**证券公司应当证明**其行为符合法律、行政法规以及国务院证券监督管理机构的规定，不存在误导、欺诈等情形。证券公司不能证明的，应当承担相应的赔偿责任。

【注意】“以上纠纷”无论是**诉讼纠纷**还是**非诉讼纠纷**（如：调解）的场合，证券公司都应承担**证明**“其行为符合法律、行政法规以及国务院证券监督管理机构的规定，不存在误导、欺诈等情形”的举证责任。（2023年新增）

2.代理权征集

上市公司**董事会、独立董事、持有1%以上有表决权股份的股东**或者**投资者保护机构**，可以作为征集人，自行或者委托证券公司、证券服务机构，公开请求上市公司股东委托其代为出席股东大会，并代为行使提案权、表决权等股东权利。依照上述规定征集股东权利的，征集人应当披露征集文件，上市公司应当予以配合。

【注意】**禁止**以**有偿**或者**变相有偿**的方式公开征集股东权利。

【解释】对于被征集主体，应理解为上市公司发行在外所有持有表决权股份的股东，**不得对被征集主体设置比例限制**。

3.先行赔付

发行人因**欺诈发行、虚假陈述**或者其他重大违法行为给投资者造成损失的，发行人的**控股股东、实际控制人、相关的证券公司**可以委托投资者保护机构，就赔偿事宜与受到损失的投资者达成协议，予以先行赔付。先行赔付后，可以依法向发行人以及其他连带责任人追偿。

4.强制调解

投资者与发行人、证券公司等发生纠纷的，双方可以向投资者保护机构申请调解。普通投资者与证券公司发生证券业务纠纷，**普通投资者提出调解请求**的，证券公司**不得拒绝**。

5.支持起诉

投资者保护机构对损害投资者利益的行为，可以依法支持投资者向人民法院提起诉讼。

6.股东派生诉讼

发行人的董事、监事、高级管理人员执行公司职务时违反法律、行政法规或者公司章程的规定给公司造成损失，**发行人的控股股东、实际控制人**等侵犯公司合法权益给公司造成损失，投资者保护机构持有该公司股份的，可以为公司的利益以自己的名义向人民法院提起诉讼，**持股比例和持股期限不受《公司法》规定的限制**。

（股东代表诉讼）

7.代表人诉讼

投资者提起虚假陈述等证券民事赔偿诉讼时，诉讼标的是同一种类，且当事人一方人数众多的，可以依法推选代表人进行诉讼。投资者保护机构受**50名以上**投资者委托，可以作为代表人参加诉讼，并为经证券登记结算机构确认的权利人依照规定向人民法院登记，但投资者明确表示不愿意参加该诉讼的除外。

【例-多选题】根据证券法律制度的规定，特定主体依法可以作为征集人，自行或者委托证券公司、证券服务机构公开请求上市公司股东委托其代为出席股东大会，并代为行使提案权、表决权等股东权利。下列各项中，属于该特定主体的有

（ ）。

- A.上市公司监事
- B.上市公司独立董事
- C.上市公司持有1%以上有表决权股份的股东
- D.依法设立的投资者保护机构

答案：BCD

解析：上市公司董事会、独立董事、持有1%以上有表决权股份的股东或者投资者保护机构，可以作为征集人，自行或者委托证券公司、证券服务机构，公开请求上市公司股东委托其代为出席股东大会，并代为行使提案权、表决权等股东权利。

【例-单选题】根据证券法律制度的规定，下列关于投资者保护机构职能的表述中，正确的是（ ）。

- A.投资者保护机构作为公司股东提起股东派生诉讼时，持股比例和持股期限应符合《公司法》规定的限制
- B.只有当普通投资者与证券公司发生纠纷时，投资者保护机构才负责调解
- C.投资者与发行人、证券公司等发生纠纷的，只能由投资者向投资者保护机构申请调解，发行人、证券公司均无权申请
- D.投资者保护机构对损害投资者利益的行为，可以依法支持投资者向人民法院提起诉讼

答案：D

解析：（1）选项A：投资者保护机构作为公司股东提起股东派生诉讼时，持股比例和持股期限不受《公司法》规定的限制；

（2）选项BC：投资者（包括普通投资者和专业投资者）与发行人、证券公司等发生纠纷的，双方均可以向投资者保护机构申请调解。

【例-多选题】根据证券法律制度的规定，下列因素中，可用于区分普通投资者和专业投资者的有（ ）。

- A.财产状况
- B.金融资产状况
- C.投资知识和经验
- D.专业能力

答案：ABCD

解析：根据财产状况、金融资产状况、投资知识和经验、专业能力等因素，投资者可以分为普通投资者和专业投资者。专业投资者的标准由国务院证券监督管理机构规定。

【例-单选题】根据证券法律制度的规定，普通投资者与证券公司发生纠纷时，对证券公司行为是否存在误导、欺诈等情形负证明责任的是（ ）。

- A.普通投资者
- B.投资者保护机构
- C.证券公司
- D.相关证券交易所

答案：C

解析：普通投资者与证券公司发生纠纷的，证券公司应当证明其行为符合法律、行政法规以及国务院证券监督管理机构的规定，不存在误导、欺诈等情形。证券公司不能证明的，应当承担相应的赔偿责任。

【例-多选题】根据证券法律制度的规定，甲上市公司的下列机构或者人员中，可以作为征集人，自行或者委托证券公司、证券服务机构，公开请求上市公司股东委托其代为出席股东大会，并代为行使表决权等股东权利的有（ ）。

- A.持有甲公司3%有表决权股份的股东王某

- B.甲公司董事会
- C.独立董事刘某
- D.职工监事李某

答案：ABC

解析：上市公司董事会、独立董事、持有 1%以上有表决权股份的股东或者投资者保护机构，可以作为征集人，自行或者委托证券公司、证券服务机构，公开请求上市公司股东委托其代为出席股东大会，

【例-单选题】根据证券法律制度的规定，投资者保护机构受一定数量以上的投资者委托，可以作为代表人参加虚假陈述等证券民事赔偿诉讼。该数量为（ ）。

- A.10 名
- B.50 名
- C.20 名
- D.15 名

答案：B

解析：投资者提起虚假陈述等证券民事赔偿诉讼时，诉讼标的是同一种类，且当事人一方人数众多的，可以依法推选代表人进行诉讼。投资者保护机构受 50 名以上投资者委托，可以作为代表人参加诉讼。