

美国证券集体诉讼：初期阶段指引

2020 年 5 月

作者: [Doug Baumstein](#), 郭冰娜

在证券集体诉讼中被列为被告会带来不确定性并引起困扰。本指南讨论了在诉讼初期阶段阁下可以预期的事项和需要立即采取的行动，以及外部律师可以在哪些方面提供帮助。

预期事项

- **宣布“调查”** – 在诉讼开始之前，公司通常会看到专门从事证券集体诉讼的原告律师事务所的新闻稿，称其正在“调查”针对公司的潜在指控。这些公告并不意味着实际的调查，而是原告方律师事务所为招揽有资格提出诉讼的股东所做的广告。在美国，存在具有创业精神的原告律师事务所专门监控股市出现统计上显著的股价下跌，然后通常会提出“欺诈”理论来解释股票走势。尽管此类调查公告通常是提起诉讼的预兆，但有时并不一定会有诉状提起，也不是提出指控的前提条件。
- **原始诉状和重复性诉状** – 在原始诉状之后有时会出现几乎相同的诉状（被称为“重复性诉状”）。这些初期的诉状通常将被合并为一项诉讼（除非某些指控在联邦法院提出，而其他指控在州法院提出）。原始诉状通常是匆忙起草的，没有包含很多细节，因为原告知道在选出首席原告和首席律师之前不会提出有效的诉状。阁下的外部律师将与原告的律师事务所协商，在指定首席原告并提交合并诉状之前，延长对首批诉状的答复期限。
- **首席原告的选择流程** – 初始原告必须在提交诉状的 20 天内（通常是在提交原始诉状的同时）通过全国性出版物发布集体诉讼的“通知”。在此通知发出的 60 天内，任何寻求被指定为首席原告的其他集体诉讼原告可向法院提出动议。法院之后将指定首席原告（或一批首席原告），由首席原告选择首席律师。被告方不参与此过程。
- **合并诉状** – 首席原告将提交合并诉状。合并诉状比首批诉状包含更多细节，并可能包括现任或前雇员作为“保密证人”提供的陈述以及内部报告。合并诉状也很可能引用分析报告和媒体报道等可通过公共渠道获取的资料。
- **驳回起诉的动议** – 在提交合并诉状之后，被告通常会提交驳回起诉的动议。在法院裁定驳回起诉的动议之前，原告从被告获得文件和证词的权利被法定地中止。然而，要使得驳回起诉的动议被批准，法院必须得出结论，即在假设诉状指控为真的情况下原告没有能够提出合格的指控。尽管每一个案件均有不同且必须根据其具体情况加以评估，但在所有驳回起诉的动议中，大约有一半动议获得法院批准。

需要立即采取的行动

- **通知保险公司** – 公司需要及时通知其保险公司关于证券集体诉讼的指控，并审查其董事高管责任险保单下的承保范围和责任免除条款。外部律师可协助公司进行该审查。
- **进行文件保全** – 公司应保存与案件相关的文件并尽快制定文件保全方案。此方案应包括向相关人员发出保全在适用时间范围内所有数据的诉讼文件保全通知。公司还应暂停会造成删除相关信息的文件保留政策。在案件开始或公司知晓诉讼案件后销毁文件会给公司或个人带来非常严厉的制裁，甚至在某些极端情况下法院会对公司作出不利的推定或裁决。
- **开始非正式的初步内部调查** – 公司应利用在提交原始诉状和合并诉状的期间进行内部调查，以评估原

告指控的案情的实体情况。公司还可以考虑联系其认为可能给原告律师提供信息的前雇员。建议外部律师应参与此项初步调查。

- **处理与媒体沟通事宜** – 公司应指派一位负责人，供雇员向其转达任何来自媒体的问询。我们强烈建议公司与外部律师协同合作，制定媒体策略，并在适当的情况下进行危机管理。

伟凯律师事务所

北京市朝阳区建国路 81 号

华贸写字楼一座 19 层

电话 +86 10 5912 9600

In this publication, White & Case means the international legal practice comprising White & Case LLP, a New York State registered limited liability partnership, White & Case LLP, a limited liability partnership incorporated under English law and all other affiliated partnerships, companies and entities.

This publication is prepared for the general information of our clients and other interested persons. It is not, and does not attempt to be, comprehensive in nature. Due to the general nature of its content, it should not be regarded as legal advice.

© 2020 White & Case LLP