

## 海外上市的中国概念股公司独立调查的热点法律问题

自2010年以来,几十家海外上市的中国概念股公司受到以浑水(Muddy Waters)为代表的股票做空公司的攻击。当这些公司遭遇严重质疑,往往股价会大幅波动,而公司的应对措施通常为成立一个独立调查委员会(Independent Committee),针对市场上的质疑问题展开独立调查。由于中国概念股公司本身存在的瑕疵,以及境外市场不信任,结合上市地证券交易所的严厉监管,独立调查的结论往往是关系公司存亡的关键。

### 独立调查的各方组成和主要任务

独立调查委员会一般由公司的独立董事组成,而独立调查委员会的法律顾问由于独立性需要,一般应聘请非公司的常年法律顾问。同时顾问团还通常包括独立的会计师。独立调查往往会涉及大量的尽职调查,但这里的尽职调查与一个上市或并购项目中惯常的尽职调查不同。惯常的尽职调查往往较为全面和系统,而独立调查则需要更具有针对性。独立调查委员会的工作成果一般为其名义发布报告,而报告的内容主要是针对市场上存在的质疑问题,逐一进行剖析,并回应指责。复杂的报告可能包括财务数据以及法律意见分析。

### 独立调查的其他任务

独立调查委员会及其顾问团可能面对来自方方面面的要求和质疑,包括:(1)公众和投资者要求信息公开;(2)由北美集团诉讼律师事务所牵头引发的集团诉讼案件会导致法院的介入;(3)债券持有人、贷款银行和其他利益相关人会有相应的话语权;(4)证券监管部门例如美国SEC、加拿大OSC、香港SFC等会启动相应的询问和调查程序;(5)证券交易所例如美国NYSE、NASDAQ、加拿大TSX、香港HKSE等也有可能发出指令和启动调查;(6)公司甚至可能面临各地刑事警察的侦查配合指令。上述各方的诉求均可能存在并贯穿于整个独立调查过程中,因此除了出具针对市场上存在的质疑的独立调查委员会报告外,独立调查委员会顾问团还需要随时应对上述各方的要求并配合独立调查委员会给出符合独立调查结论的回复。

### 鉴证服务(Forensic Services)

会计师在出现财务欺诈指控时一般会派出鉴证服务这个部门主导或参加工作。鉴证服务部门的工作一般仅针对出现重大嫌疑的公司财务欺诈或其他的特别审计工作。目前主要是较大的会计师事务所和一些专门的调查、咨询公司设有鉴证服务部门,律师事务所很少有足够的业务量来支持一个鉴证服务部门。他们的工作流程

非常具有特色，包括对公司邮件服务器、高管电脑及其他电子设备进行镜像备份并筛选敏感信息，多种方式核查被访谈政府官员的真实身份并对其进行访谈，等。调查中运用的技术手段和硬软件设备律师事务所可能不具备，但调查的深度和策略则可能需要律师的配合并非常值得借鉴。

#### 取证

鉴于公司本身，各位高管、董事，和相关中介随时可能面临海外诉讼甚至刑事调查的风险，顾问团在独立调查的过程中往往要求严格依据海外诉讼程序取证的标准收集需要律师验证的文件、访谈记录、书面证词、高管的陈述等文件，并依据境外证据法中的信息披露豁免权（Privilege）等，审慎考虑出具文件的级别和披露程度，境内律师可能随时需要配合此类验证及信息披露工作。

佟珂 合伙人 Tel: 86755 25870775 E-mail: tongk@junhe.com

殷岳 律师 Tel: 86755 25847466 E-mail: yiny@junhe.com

张宁宁 律师 Tel: 86755 25847233 E-mail: zhangnn@junhe.com

#### 结束语

根据我们对此类事件的跟踪，针对中国概念股公司的做空攻击，以及市场上存在的质疑声音，有可能从北美蔓延到亚洲市场。同时被攻击的公司市值越大，公司应对此类危机的调查范围可能更广，且此类独立调查并不仅仅因为做空攻击而引起，任何引起市场重大反应的质疑声音，或者来自证券交易所的询问，或者因为公司审计师的异动或辞职，均可能导致此类独立调查。我们将继续关注相关案例，如有任何动态，我们将及时告知。如您有任何问题，请随时与我们联系、探讨。