

代客操盘跨越雷池 白银投资巨亏



证券时报记者 姚波

当投资者面对一夜暴富的白银现货投资宣传心动之时,却不知高收益诱惑的背后可能暗藏陷阱。

近日,有白银投资者向证券时报记者反映,天津某贵金属经营有限公司员工代客操盘,造成客户严重亏损,公司对投资人的赔偿至今没有给出明确解决办法。

在认证的微博上,该公司签名显示:巨鳄操盘术之如何在一夜之间把5万变成10万、10万变成20万、把100万变成200万,从而改变人生。”在高额收益的诱惑面前,不少客户将账户交由贵金属公司员工代为操盘,结果不但没有产生资金一夜翻番的奇迹,反而出现大额亏损。

即使有全权委托的协议,代客理财也是明令禁止,造成的损失应由责任主体做出相应赔偿。”河北功成律师事务所薛洪增律师向记者表示。

“大牌”分析师代客操盘致亏损

2013年下半年,张姐(化名)决定投资现货白银。她在天津一家贵金属经营有限公司的网站自行开设账户,并将合同填写好邮寄给公司。随后,她向设立的交易账户中打入50万元,当时由我一个朋友介绍,就在网上开了户,合同也是通过邮寄来签字又邮寄回去,并没有去实际考察过公司。”张姐表示。

网站显示,该公司专注于贵金属领域的专业服务企业,致力于贵金属的黄金、白银现货及现货延期交收交易的电子交易平台,并提供贵金属衍生品的相关业务服务。公司系天津贵金属交易所综合会员单位,记者查证属实。

张姐表示,由于自己不懂白银投资,将账户和密码交给了一业务员代为操作,随后几天亏损2万多。张姐表示不做了,但公司表示,可以将账户交给高薪聘请的大牌分析师代为操作。出于信任,张姐开始跟随一位陈姓分析师学习。陈让张姐将账户转交给他,由其进行诊断。

同样,在没有事先告诉张姐情况下,陈私下操作,并告诉她亏损10万元。张姐表示不愿意再由其进行操作,但陈表示可以通过操作弥补损失,赚2至3倍。再次出于信任,张姐任由其操作。随后几天,张姐再次亏损10万元。我发现资金亏损20万元了,才把密码改掉。”张姐表示,她自己向公司反映情况。虽然公司态度挺好,并说有可能有赔偿解决方案,但截至发稿前尚无实际措施。

证券时报记者发现,在白银现货投资者中,此类投诉并非独例,贵金属操

作存在大量代客理财等不规范行为。2013年3月,湖北武汉一位投资者也是通过类似操作手法,在跟随公司市场总监进行学习,并在获得一定盈利后,将操作的账户密码告诉给公司代表。随后,公司代表进行自主操作,在赚取数十万元后没有锁定收益,随后操作上千次直至账户出现大额亏损。

2012年8月,深圳一投资人受到高额利润诱惑,采用贵金属公司代为操盘的方法由公司员工进行操作,最后员工进行大量自主操作,账户存在大量操盘记录,10万元亏损只剩下1.5万元,公司最后以公司员工“自主行为”为由开除员工。日前,3·15晚会曝光了现货白银投资行业存在的违规代客理财问题,部分平台后台操作行情,违规代客理财,通过频繁“刷单”增加交易手续费等各项费用,操作手法如出一辙。

高杠杆诱惑 跨越法律雷池

作为一种灰色的理财方式,违规

代客理财实际上在期货、证券市场也有存在,但由于贵金属缺乏直接监管,这种灰色交易下可能的风险容易被放大,许多贵金属公司也从这种灰色地带中牟利。

代客理财不可避免诱发道德风险。”一贵金属投资业内人士向记者表示。据了解,白银现货的手续费高,且为保证金交易,存在高杠杆,手续费用被杠杆直接放大。如以万五费率计算,加上12倍杠杆,最终1万元交易的费用高达60元。代客理财没有明晰的法律责任,手续费又是直接返回给操作公司,就会诱使频繁操作。记者以投资者身份咨询公司后,一周内数十次接收到公司提醒,目前属于白银投资的“好时机”,多次邀请记者开户体验投资,投资机构背后利益驱动明显。

实际上,在高杠杆下,许多投资者也受到诱惑,口头上接受代客理财承诺,但并没有意识到将账户交出,意味着许多法律责任发生变更。一旦出现纠纷,也很难取证。

薛洪增律师向证券时报记者表

示,代客理财存在几种情况:一是代客理财的机构不具有相关资质,实质为涉嫌诈骗,或超出允许范围违规代为操作,给投资者造成的损失均由理财机构承担;另一种情况是产生了所谓的“全权委托”,即理财机构拥有合法资质,通常也提供投资建议。事先双方存在明确协议,客户将账户、密码交给理财机构,但这种做法也是法律禁止的。

薛洪增律师表示,在这种理财方式不合法的前提下,如果客户将账户、密码交给理财机构,且没有明确授权。一旦理财公司替人恶意操作,产生损失应当由理财公司赔偿。不过,客户也存在过错,需要承担一定责任。

据了解,目前法律允许的仅为向客户提供投资建议,如推荐买入何种股票等,但实际操作需由客户自己做出决策。如果越过雷池,客户将密码交出而公司员工代为操作,一旦亏损,则会出现相应的法律纠纷。加之获得账户授权的公司业务员并无风控措施,如常见的亏损20%强制平仓等,从而导致客户亏损额巨大。

警惕代客操盘背后的“罗生门”

证券时报记者 姚波

金融机构代客理财明令禁止,许多投资者也不是完全不明白将账户密码交出的风险,却往往在高额利益回报的诱惑面前,忽视了背后的风险。

天下没有免费的午餐,将账号提供给相应理财机构,直接收到账户和密码的是代客理财公司的员工,这又成为公司的借口以逃避责任。许多公司也会在合同中标识,员工代客理财引起的亏损拒不负责。

其中究竟是公司指示,还是个人行为,最终往往成为“罗生门”。实际上,从提供合法投资顾问到违规的代

客理财,往往只有一步之遥。虽然在不少贵金属投资公司网站上,都有挂出《维护客户利益倡导行业规范》等文章表示,“建议投资者千万不要听信投资公司业务人员的虚假宣传、盲目加入。各大投资公司也要加强对客户的培训,杜绝代客理财,恶意刷单等丑恶行为”。而且合同中也往往明示禁止代客操盘。但是在贵金属公司以高收益招揽客户,且违规代客操盘案例多发的背景下,很难做到“清者自清”,行业亟待规范。

从已经发生数起代客理财违规事件的处理看,最后公司往往以“员工行为”塞责,最后表明代客操盘为员工和投资入双方的私下行为,公司

以开除员工为最后处理结果。赔偿往往以公司在违规操作所获得的交易佣金为限,不及客户亏损的金额。法律人士指出,虽然作为公司员工如属职务行为,公司仍然难逃法律责任,但往往由于投资者是口头协议,难以保存有效证据进行控诉。

代客理财,从本质上来说是缺乏保障的一种私下协议。许多投资人之所以心甘情愿承担如此高的风险,往往是尝到甜头之后不自觉降低了风险意识。实际上,如果投资人真的愿意让信任的操盘手进行操作,可以通过引入第三方平台托管的模式来保障资金安全,证券类私募产品走向阳光化就是从代客理财发展而来。据证

券时报记者了解,作为贵金属现货交易,目前尚无此类私募产品问世,这与产品交易的高杠杆以及信托对风控的要求不无关系。不过,随着各类平台的放开和监管的加强,未来不排除会有相关专户产品问世。

从杜绝此类投资问题发生来看,应当双管齐下:一方面,对高杠杆类投资交易加大监管力度,除了明令禁止代客操盘外,还应当用重罚的制度,让想利用私下协议钻空子的公司不敢轻易违规;另一方面,也应当加大投资者教育,明确树立收益和风险成正比的正确投资理念,不能轻易将投资账号交给他人操作。否则,引起的纠纷常常难以得到有效解决。

■诚信档案 | Sincerity Records |

4月暂新增一家受处分公司

证券时报记者 刘雯亮

根据深交所、上交所网站显示,2014年以来,两市共有14家公司受到交易所处分。其中,1月份6家公司、2月份3家公司、3月份4家公司、4月暂新增1家公司,即东晶电子受处分。

截至目前,沪市有6家公司受处分。其中,桐昆股份、康缘药业、大有能源、鹏博士、大杨创世为1月受罚,3月新增成城股份受罚。与大有能源类似的是,成城股份亦收到双料处分,即公开谴责和通报批评。

深市有8家公司受处分。其中,湘鄂情为1月受罚公司。*ST传媒、亚夏汽车、世纪游轮为2月新增受罚公司,且*ST传媒亦收到双料处分。鲁丰环保、彩虹精化、金谷源为3月新增受罚公司。

例如,经深交所查明,西宁城市投资管理有限公司(以下简称“西宁城投”)存在以下违规行为:2014年1月3日,西宁城投通过深交所交易系统减持鲁丰环保股票3200万股,占鲁丰环保总股本的6.91%。西宁城投在卖出鲁丰环保的股份达到5%时,未按照《上市公司收购管理办法》的规定及时向深交所提交书面报告并披露权益变动报告书,在

履行报告和信息披露义务前也未停止卖出鲁丰环保股票。

深交所认为,西宁城投的上述行为违反了《股票上市规则(2012年修订)》第1.4条、第2.3条、第11.8.1条的规定。鉴于此,深交所决定对西宁城投给予通报批评的处分。

从处分类型看,今年以来新增4家公司受到两大交易所公开谴责,即沪市的大有能源、成城股份(现名ST成城)和深市的*ST传媒、金谷源,其他公司均为交易所通报批评。

2011年11月28日,深交所发布《创业板退市制度意见征求意见稿》,在原有的创业板退市标准体系上,新增“在最近36个月内累计受到交易所公开谴责三次”条件。2012年5月1日开始实施的创业板退市制度中再次重申了上述条件。同样,中小板退市制度沿用这一退市标准,但不适用于主板上市公司。

很明显,创业板退市制度推出后,继振东制药之后,万福生科成为第二家受到公开谴责的创业板公司,而且是在最近36个月内累计受到两次公开谴责。自中小板退市制度出台,宏磊股份受罚后,兴民钢圈成为第二家受到交易所公开谴责的中小板公司。

上市公司诚信档案(2014年1-4月)			
公司代码	公司简称	处分日期	处分类别
601233	桐昆股份	2014/1/7	通报批评
600557	康缘药业	2014/1/16	通报批评
600403	大有能源	2014/1/16	通报批评 公开谴责
600804	鹏博士	2014/1/16	通报批评
600233	大杨创世	2014/1/22	通报批评
600247	成城股份	2014/3/13	通报批评 公开谴责
002306	湘鄂情	2014/1/2	通报批评
000504	*ST传媒	2014/2/11	通报批评 公开谴责
002607	亚夏汽车	2014/2/14	通报批评
002558	世纪游轮	2014/2/24	通报批评
002379	鲁丰环保	2014/3/31	通报批评
002256	彩虹精化	2014/3/31	通报批评
000408	金谷源	2014/3/31	公开谴责
002199	东晶电子	2014/4/4	通报批评

数据来源:上交所、深交所网站 刘雯亮/制表 张常春/制图

■现身说法 | Case by Case |

刑事案件之取保候审

肖飒

卜某是一家上市公司的市场部总监,与秘书王某发生婚外情,原配张某诉至法院要求追究其重婚罪。法院审理过程中,卜某的辩护律师提出取保候审申请,由卜某父亲作为保证人,法院予以批准。

后张某向法院举报卜某准备离开居住城市,带王某私奔。法院查实卜某确有出逃行为,决定将卜某再次收押。

本案涉及刑事案件的取保候审的条件、保证人的条件及在实务中的操作等问题。

首先,取保候审的法律渊源。取保候审的渊源来自《中华人民共和国刑事诉讼法》第六十五条之规定,是指人民法院、人民检察院、公安机关符合条件的犯罪嫌疑人、被告人提供保证人或交纳保证金,保证随传随到参与刑事诉讼的强制措施。

其次,取保候审的条件:(一)可能判处管制、拘役或者独立适用附加刑;(二)可能判处有期徒刑以上刑罚,采取取保候审不致发生社会危险性的;(三)患有严重疾病、生活不能自理,怀孕或者正在哺乳自己婴儿的妇女,采取取保候审不致发生社会危险性的;(四)羁押期限届满,案件尚未办结,需

要采取取保候审的。

再次,保证人的条件及其他:(一)与本案无牵连;(二)有能力履行保证义务;(三)享有政治权利,人身自由未受到限制;(四)有固定的住所和收入。被告人被取保候审期间,保证人不愿继续履行保证义务或丧失履行保证义务能力的,人民法院应当在收到保证人的申请或者公安机关的书面通知后三日内,责令被告人重新提出保证人或者交纳保证金,或者变更强制措施,并通知公安机关。

最后,被取保候审人的义务。被取保候审的犯罪嫌疑人、被告人应当遵守以下规定:(一)未经执行机关批准不得离开所居住的市、县;(二)住址、工作单位和联系方式发生变动的,在24小时以内向执行机关报告;(三)在传讯的时候及时到案;(四)不得以任何形式干扰证人作证;(五)不得毁灭、伪造证据或者串供。

人民法院、人民检察院和公安机关可以根据案件情况,责令被取保候审的犯罪嫌疑人、被告人遵守以下一项或者多项规定:(一)不得进入特定的场所;(二)不得与特定的人员会见或者通信;(三)不得从事特定的活动;(四)将护照等出入境证件、驾驶证件交执行机关保存。

(作者单位:北京市大成律师事务所)