

## 第二章 公司法律制度

最近3年题型题量统计表

	2016年	2017年 试卷一	2017年 试卷二	2018年 试卷一	2018年 试卷二
单选题	3题3分	2题2分	4题4分	7题7分	5题5分
多选题	4题8分	3题6分	1题2分	3题6分	2题4分
判断题	1题1分	1题1分	1题1分	1题1分	2题2分
简答题	1题6分		2题12分	1题6分	1题6分
综合题	2分	1题12分			
合计	20分	21分	19分	20分	17分

### 第一单元 公司的设立

#### 考点01：有限责任公司的设立（★★★）（P36）

##### 1. 注册资本

有限责任公司的注册资本为在公司登记机关登记的全体股东**认缴**的出资额。法律、行政法规以及国务院决定对有限责任公司注册资本实缴、注册资本最低限额另有规定的，从其规定。

##### 2. 公司章程

（1）设立有限责任公司必须由股东共同依法制定公司章程，股东应当在公司章程上签名、盖章。

（2）公司章程对**公司、股东、董事、监事和高级管理人员**均有约束力。

（3）高级管理人员是指公司的**经理、副经理、财务负责人**，上市公司**董事会秘书**和公司章程规定的其他人员。

（4）有限责任公司章程应当载明下列事项：

①公司名称和住所；

②公司**经营范围**；

③公司**注册资本**；

④股东的姓名或者名称；

⑤股东的出资方式、出资额和出资时间；

⑥公司的机构及其产生办法、职权、议事规则；

⑦公司**法定代表人**；

⑧股东会会议认为需要规定的其他事项。

3. 公司企业法人营业执照**签发日期**为公司成立日期。有限责任公司成立后，应当向股东签发出资证明书。

4. 有限责任公司应当置备**股东名册**。记载于股东名册的股东，可以依股东名册主张行使股东权利。

##### 5. 登记事项

公司的登记事项包括：（1）公司名称；（2）住所；（3）**法定代表人**姓名；（4）**注册资本**；（5）公司类型；（6）**经营范围**；（7）**营业期限**；（8）有限责任公司股东或者股份有限公司发起人的姓名或者名称。

#### 考点02：股份有限公司的设立（★★★）（P53）

##### 1. 发起人

（1）发起人既可以是自然人，也可以是法人；既可以是中国公民，也可以是外国公民。

（2）设立股份有限公司，应当有2人以上200人以下发起人。其中，须有**半数以上**在中国境内有住所。

**【解释】**发起人是否在中国境内有住所，要视其经常居住地或者主要办事机构所在地是否在中国境内。

2. 设立股份有限公司必须依法制订公司章程，公司章程对公司、股东、董事、监事和高级管理人员均有约束力。

3. 股份有限公司可以采取发起设立或者募集设立的方式设立。

##### 4. 发起设立

(1) 股份有限公司采取发起设立方式设立的，注册资本为在公司登记机关登记的全体发起人**认购**的股本总额。法律、行政法规以及国务院决定对股份有限公司注册资本实缴、注册资本最低限额另有规定的，从其规定。

(2) 发起人应当书面认足公司章程规定其认购的股份，并按照公司章程规定缴纳出资。

#### 5. 募集设立

(1) 股份有限公司采取募集方式设立的，注册资本为在公司登记机关登记的**实收股本总额**。

(2) 股份有限公司采取募集方式设立的，发起人认购的股份不得少于公司股份总数的**35%**；法律、行政法规另有规定的，从其规定。

(3) 股份有限公司的认股人未按期缴纳所认股份的股款，经公司发起人催缴后在合理期间内仍未缴纳，公司发起人对该股份**另行募集**的，人民法院应当认定该募集行为有效。

#### (4) 创立大会

发起人应当在股款缴足之日起**30日内**主持召开创立大会。创立大会应有代表股份总数**过半数**的发起人、认股人出席，方可举行。

(5) 股份有限公司的发起人、认股人缴纳股款或者交付抵作股款的出资后，除**未按期募足股份、发起人未按期召开创立大会或者创立大会决议不设立公司**的情形外，不得抽回其股本。

**【解释】**投资人可以抽回出资的情形：(1) 未按期募足股份；(2) 发起人未按期(30日)召开创立大会；

(3) 创立大会决议不设立公司。

### 考点 03：股东的出资形式(★★★) (P37)

#### 1. 股东的出资形式

(1) 股东可以用货币出资，也可以用实物、知识产权、土地使用权等可以用货币估价并可以依法转让的非货币财产作价出资。

(2) 股东不得以**劳务、信用、自然人姓名、商誉、特许经营权或者设定担保的财产**等作价出资。

#### 2. 未依法评估的

出资人以非货币财产出资，未依法评估作价，公司、其他股东或者公司债权人请求认定出资人未履行出资义务的，人民法院应当委托具有合法资格的评估机构对该财产评估作价。评估确定的价额**显著低于**公司章程所定价额的，人民法院应当认定出资人未依法全面履行出资义务。

#### 3. 事后贬值的

出资人以符合法定条件的非货币财产出资后，因市场变化或者其他客观因素导致出资财产贬值，公司、其他股东或者公司债权人请求该出资人承担补足出资责任的，人民法院**不予支持**；当事人另有约定的除外。(2017年综合题)

#### 4. 土地使用权

出资人以**划拨**的土地使用权或者**设定权利负担**的土地使用权出资，公司、其他股东或者公司债权人主张认定该出资人未履行出资义务的，人民法院应当责令当事人在指定的合理期间内**办理土地变更手续或者解除权利负担**；逾期未办理或者未解除的，人民法院应当认定出资人未依法全面履行出资义务。

#### 5. 登记(2017年简答题、2018年简答题)

(1) 已经交付公司使用但未办理权属变更手续

出资人以房屋、土地使用权或者需要办理权属登记的知识产权等财产出资，已经交付公司使用但未办理权属变更手续的，公司、其他股东或者公司债权人主张认定出资人未履行出资义务的，人民法院应当责令当事人在指定的合理期间内办理权属变更手续；

在指定的期间内办理了权属变更手续的，人民法院应当认定其已经履行了出资义务；出资人主张**自其实际交付财产给公司使用时**享有相应股东权利的，人民法院应予支持。

**【解释】**股东以货币出资的，应当将货币出资足额存入为设立有限责任公司而在银行开立的账户；以非货币财产出资的，应当依法办理其财产权的转移手续，该转移手续一般在**6个月内**办理完毕。

(2) 已经办理权属变更手续但未交付给公司使用

出资人以房屋、土地使用权或者需要办理权属登记的知识产权等财产出资，已经办理权属变更手续但未交付给公司使用的，公司或者其他股东主张其向公司交付、**并在实际交付之前不享有相应股东权利**的，人民法院应予支持。

## 第一单元 公司的设立

### 考点 04：未尽出资义务的法律后果(★★★) (P38)

**【解释】**未尽出资义务包括“未履行出资义务”和“未全面履行出资义务”。

#### 1. 在公司内部

### (1) 全面履行

股东不按照规定缴纳出资的，除应当向公司足额缴纳外，还应当向**已按期足额缴纳出资的股东承担违约责任**。

### (2) 股东权利

股东未履行或者未全面履行出资义务，公司根据公司章程或者股东会决议对其**利润分配请求权、新股优先认购权、剩余财产分配请求权等股东权利**作出相应的合理限制，该股东请求认定该限制无效的，人民法院不予支持。

### (3) 股东资格

有限责任公司的股东未履行出资义务，经公司催告，在合理期间内仍未缴纳，公司以**股东会**决议解除该股东的股东资格，该股东请求确认该解除行为无效的，人民法院不予支持。

## 2. 对债权人

### (1) 未尽出资义务的股东

公司债权人请求未履行或者未全面履行出资义务的股东在未出本息范围内对公司债务不能清偿的部分承担**补充赔偿责任**的，人民法院应予支持。

### (2) 其他发起人

股东在公司设立时未履行或者未全面履行出资义务，发起人与被告股东承担**连带责任**。但是，公司的发起人承担责任后，可以向被告股东追偿。

## 3. 能否提出诉讼时效抗辩？

(1) 股东未履行或者未全面履行出资义务，公司或者其他股东请求其向公司全面履行出资义务，被告股东以诉讼时效为由进行抗辩的，人民法院不予支持。

(2) 公司债权人的债权未过诉讼时效期间，其依照规定请求未履行或者未全面履行出资义务的股东承担赔偿责任，被告股东以出资义务超过诉讼时效期间为由进行抗辩的，人民法院不予支持。

## 考点 05：抽逃出资（★★★）（P39）

### 1. 抽逃出资的形态

公司成立后，公司、股东或者公司债权人以相关股东的行为符合下列情形之一且损害公司权益为由，请求认定该股东抽逃出资的，人民法院应予支持：

- (1) 通过虚**构债权债务关系**将其出资转出；
- (2) 制作虚假财务会计报表**虚增利润**进行分配；
- (3) 利用**关联交易**将出资转出；
- (4) 其他未经法定程序将出资抽回的行为。

### 2. 抽逃出资的民事责任

#### (1) 返还出资本息

股东抽逃出资，公司或者其他股东有权请求该股东向公司返还出资本息。

#### (2) 股东权利

股东抽逃出资，公司根据公司章程或者股东会决议对其**利润分配请求权、新股优先认购权、剩余财产分配请求权**等股东权利作出相应的合理限制，该股东请求认定该限制无效的，人民法院不予支持。

#### (3) 股东资格

股东抽逃全部出资，经公司催告，在合理期间内仍未返还出资，公司以**股东会**决议解除该股东的股东资格，该股东请求确认该解除行为无效的，人民法院不予支持。

#### (4) “帮凶”的连带责任

① 股东抽逃出资，公司或者其他股东请求其向公司返还出资本息、**协助抽逃出资的其他股东、董事、高级管理人员或者实际控制人**对此承担连带责任的，人民法院应予支持。

② 股东抽逃出资，公司债权人请求抽逃出资的股东在抽逃出资本息范围内对公司债务不能清偿的部分承担补充赔偿责任、**协助抽逃出资的其他股东、董事、高级管理人员或者实际控制人**对此承担连带责任的，人民法院应予支持；抽逃出资的股东已经承担上述责任，其他债权人提出相同请求的，人民法院不予支持。

#### (5) 能否提出诉讼时效抗辩？

① 股东抽逃出资，公司或者其他股东请求其向公司返还出资，被告股东以诉讼时效为由进行抗辩的，人民法院不予支持。

② 公司债权人的债权未过诉讼时效期间，其依照规定请求抽逃出资的股东承担赔偿责任，被告股东以返还出资义务超过诉讼时效期间为由进行抗辩的，人民法院不予支持。

## 考点 06：名义股东与实际出资人（★★★）（P45）

### 1. 名义股东与实际出资人之间的内部约定有效吗？

(1) 实际出资人与名义出资人订立合同，约定由实际出资人出资并享有投资权益，以名义出资人为名义股东，实际出资人与名义股东对该合同效力发生争议的，如无《合同法》第 52 条规定的无效情形，人民法院应当认定该**合同有效**，实际出资人可依照**合同约定**向名义股东主张相关权益。

(2) 在实际出资人与名义股东就出资约定合法的情况下，二者**因投资权益的归属**发生争议，实际出资人以其实际履行了出资义务为由向名义股东主张权利的，人民法院应予支持。名义股东以公司股东名册记载、公司登记机关登记为由否认实际出资人权利的，人民法院不予支持。

### 2. 实际出资人想“转正”怎么办？

如果实际出资人**未经公司其他股东半数以上同意**，请求公司变更股东、签发出资证明书、记载于股东名册、记载于公司章程并办理公司登记机关登记的，人民法院不予支持。

### 3. 名义股东“犯坏”怎么办？

名义股东将登记于其名下的股权转让、质押或者以其他方式处分，实际出资人以其对于股权享有实际权利为由，请求认定处分股权行为无效的，人民法院可以参照《物权法》第 106 条（善意取得制度）的规定处理。只要受让方构成善意取得，交易的股权可以最终为其所有。但是，名义股东处分股权造成实际出资人损失，实际出资人请求名义股东承担赔偿责任的，人民法院应予支持。

### 4. 如何面对公司的债权人？

如果公司债权人以登记于公司登记机关的股东未履行出资义务为由，请求其对公司债务不能清偿的部分在未出资本息范围内**承担补充赔偿责任，股东以其仅为名义股东而非实际出资人为由进行抗辩的，人民法院不予支持**。但是，名义股东在承担相应的赔偿责任后，向实际出资人追偿的，人民法院应予支持。

### 5. “被股东”了怎么办？

如果冒用他人名义出资并将该他人作为股东在公司登记机关登记的，冒名登记行为人应当承担相应责任；公司、其他股东或者公司债权人以未履行出资义务为由，请求被冒名登记为股东的承担补足出资责任或者对公司债务不能清偿部分的赔偿责任的，人民法院不予支持。

## 考点 07：公司设立阶段的责任承担（★★★）（P56）

### 1. 公司设立阶段的合同责任

#### (1) **以发起人的名义**签订的合同

发起人为设立公司以自己名义对外签订合同，对相对人而言，合同中载明的主体是发起人，所以原则上应当由发起人承担合同责任。但是，公司成立后，对以发起人名义订立的合同予以确认，或者已经实际享有合同权利或者履行合同义务，合同相对人请求公司承担合同责任的，人民法院应予支持。

#### (2) **以公司的名义**签订的合同

发起人以设立中的公司名义对外签订合同，公司成立后合同相对人请求公司承担合同责任的，人民法院应予支持。但是，公司成立后有证据证明发起人是为自己利益而签订该合同，且合同相对人对此是明知的，该合同责任不应当由成立后的公司承担，而应由发起人承担。如果合同相对人不知道发起人是为自己利益而订立合同，即为善意，则仍由公司承担合同责任。

### 2. 公司设立阶段的损害赔偿

#### (1) 公司成立

发起人因履行公司设立职责造成他人损害，公司成立后，受害人请求**公司**承担侵权赔偿责任的，人民法院应予支持。

#### (2) 公司未成立

发起人因履行公司设立职责造成他人损害，公司未成立，受害人请求**全体发起人承担连带赔偿责任**的，人民法院应予支持。

(3) 公司或者无过错的发起人承担赔偿责任后，可以向有过错的发起人追偿。

### 3. 公司设立阶段的费用和债务

公司因故未成立，债权人请求全体或者部分发起人对设立公司行为所产生的债务和费用**承担连带清偿责任**的，人民法院应予支持。部分发起人承担责任后，请求其他发起人分担的，人民法院应当判令其他发起人按照约定的责任承担比例分担责任；没有约定责任承担比例的，按照约定的出资比例分担责任；没有约定出资比例的，按照均等份额分担责任。

## 第二单元 股东权利

### 考点 01：表决权（★★★）（P41）

1. 有限责任公司的股东按照出资比例行使表决权，**但公司章程另有规定的除外。**

2. 股份有限公司的股东按照持股比例行使表决权。

#### 考点 02：分红权（★★★）（P74）

1. 有限责任公司的股东按照实缴的出资比例分取红利；**但是，全体股东可以事先约定不按照出资比例分取红利。**

2. 股份有限公司按照股东持有的股份比例分配红利，**但股份有限公司章程规定不按持股比例分配的除外。**

3. 司法解释

（1）股东请求公司分配利润案件，应当列**公司**为被告。

（2）股东**提交载明具体分配方案的股东会或者股东大会的有效决议**，请求公司分配利润，公司拒绝分配利润且其关于无法执行决议的抗辩理由不成立的，人民法院应当判决公司按照决议载明的具体分配方案向股东分配利润。

（3）股东**未提交**载明具体分配方案的股东会或者股东大会决议，请求公司分配利润的，人民法院应当驳回其诉讼请求，但违反法律规定滥用股东权利导致公司不分配利润，给其他股东造成损失的除外。

#### 考点 03：知情权（★★★）（P47）

1. 股份有限公司

股份有限公司的股东有权**查阅**公司章程、股东名册、公司债券存根、股东大会会议记录、董事会会议决议、监事会会议决议、财务会计报告。

2. 有限责任公司

（1）有限责任公司的股东有权**查阅、复制**公司章程、股东会会议记录、董事会会议决议、监事会会议决议和财务会计报告。

（2）有限责任公司的股东可以要求**查阅**公司会计账簿。股东要求查阅公司会计账簿的，应当向公司提出**书面请求**，说明目的。公司有合理根据认为股东查阅会计账簿有不正当目的，可能损害公司合法利益的，可以拒绝提供查阅，并应当自股东提出书面请求之日起 15 日内书面答复股东并说明理由。公司拒绝提供查阅的，股东可以请求人民法院要求公司提供查阅。

**【解释 1】**有证据证明股东存在下列情形之一的，人民法院应当认定股东**有不正当目的**：（1）股东自营或者为他人经营与公司主营业务有实质性竞争关系业务的，但公司章程另有规定或者全体股东另有约定的除外；（2）股东为了向他人通报有关信息查阅公司会计账簿，可能损害公司合法利益的；（3）股东在向公司提出查阅请求之日前的 3 年内，曾通过查阅公司会计账簿，向他人通报有关信息损害公司合法利益的；（4）股东有不正当目的的其他情形。

**【解释 2】**公司有证据证明原告在起诉时**不具有股东资格**的，人民法院应当驳回起诉，但原告有初步证据证明在持股期间其合法权益受到损害，请求依法查阅或者复制其持股期间的公司特定文件材料的除外。

**【解释 3】**人民法院审理股东请求查阅或者复制公司特定文件材料的案件，对原告诉讼请求予以支持的，应当在判决中明确查阅或者复制公司特定文件材料的时间、地点和特定文件材料的名录。股东依据人民法院生效判决查阅公司文件材料的，**在该股东在场的情况下**，可以由会计师、律师等依法或者依据执业行为规范负有保密义务的中介机构执业人员辅助进行。

**【解释 4】**股东行使知情权后**泄露公司商业秘密**导致公司合法权益受到损害，公司请求该股东赔偿相关损失的，人民法院应当予以支持。辅助股东查阅公司文件材料的会计师、律师等**泄露公司商业秘密**导致公司合法权益受到损害，公司请求其赔偿相关损失的，人民法院应当予以支持。

#### 考点 04：异议股东的回购请求权（★★★）（P51）

1. 有限责任公司

有限责任公司出现下列三种情形之一的，对股东会决议投反对票的股东，可以请求公司按照合理价格收购其股权：

（1）公司**连续 5 年**不向股东分配利润，而公司该 5 年连续盈利，并且符合法律规定的分配利润条件的；

（2）公司**合并、分立、转让主要财产**的；

（3）公司章程规定的营业期限届满或者章程规定的其他解散事由出现，股东会会议通过决议修改章程使公司存续的。

**【解释】**自股东会会议决议通过之日起 **60 日内**，股东与公司不能达成股权收购协议的，股东可以自股东会会议决议通过之日起 **90 日内**向人民法院提起诉讼，要求公司回购股权。

2. 股份有限公司

股份有限公司异议股东的回购请求权仅限于对股东大会作出的公司**合并、分立**决议持有异议。

## 考点 05: 股东诉讼 (★★★) (P65)

### 1. 股东直接诉讼

公司董事、高级管理人员违反法律、行政法规或者公司章程的规定, 损害股东利益的, 股东可以依法向人民法院提起诉讼。

### 2. 股东代表诉讼

#### (1) 董事、高级管理人员侵犯公司利益: 找监事会

股东(有限责任公司的股东、股份有限公司连续 180 日以上单独或者合计持有公司 1% 以上股份的股东) 可以**书面请求**监事会(或者不设监事会的有限责任公司的监事) 向人民法院提起诉讼。

如果监事会(或者不设监事会的有限责任公司的监事) 收到股东的书面请求后拒绝提起诉讼, 或者自收到请求之日起 **30 日内** 未提起诉讼, 或者情况紧急、不立即提起诉讼将会使公司利益受到难以弥补的损害的, 股东有权为了公司的利益以自己的名义直接向人民法院提起诉讼。

#### (2) 监事侵犯公司利益: 找董事会

股东(有限责任公司的股东、股份有限公司连续 180 日以上单独或者合计持有公司 1% 以上股份的股东) 可以**书面请求**董事会(或者不设董事会的有限责任公司的执行董事) 向人民法院提起诉讼。

如果董事会(或者不设董事会的有限责任公司的执行董事) 收到股东的书面请求后拒绝提起诉讼, 或者自收到请求之日起 **30 日内** 未提起诉讼, 或者情况紧急、不立即提起诉讼将会使公司利益受到难以弥补的损害的, 股东有权为了公司的利益以自己的名义直接向人民法院提起诉讼。

#### (3) 公司董事、监事、高级管理人员以外的他人侵犯公司利益: 找董事会或者监事会

股东(有限责任公司的股东、股份有限公司连续 180 日以上单独或者合计持有公司 1% 以上股份的股东), 可以书面请求董事会或者监事会向人民法院提起诉讼。

如果董事会、监事会收到股东的书面请求后拒绝提起诉讼, 或者自收到请求之日起 30 日内未提起诉讼, 或者情况紧急、不立即提起诉讼将会使公司利益受到难以弥补的损害的, 股东有权为了公司的利益以自己的名义直接向人民法院提起诉讼。

**【解释 1】** 哪个股东有资格代表公司提起诉讼? (1) 有限责任公司: 任何一个股东均可, 没有限制; (2) 股份有限公司: “连续 180 日以上单独或者合计持有公司 1% 以上股份的股东” 才有资格。

**【解释 2】** 以谁的名义提起诉讼? 尽管是代表公司提起诉讼, 但股东只能以自己的名义, 而不能以公司的名义对被告提起诉讼。

**【解释 3】** 找董事会还是监事会? (1) “董事、高级管理人员” 侵犯公司利益: 找监事会; (2) “监事” 侵犯公司利益: 找董事会; (3) 公司董事、监事、高级管理人员以外的他人侵犯公司利益: 找董事会或者监事会。

**【解释 4】** 胜诉利益归谁所有? 股东代表公司对董事、监事、高级管理人员或者他人提起诉讼的案件, **胜诉利益归属于公司**。股东请求被告直接向其承担民事责任的, 人民法院不予支持。

**【解释 5】** 费用由谁承担? 股东代表公司对董事、监事、高级管理人员或者他人提起诉讼的案件, 其诉讼请求部分或者全部得到人民法院支持的, **公司** 应当承担股东因参加诉讼支付的合理费用。

## 考点 06: 解散诉讼 (★★★) (P77)

### 1. 人民法院应当受理的情形

公司经营管理发生严重困难, 公司继续存续会使股东利益受到重大损失, 通过其他途径不能解决, 有下列事由之一, 单独或者合计持有公司全部股东表决权 **10% 以上** 的股东提起解散公司诉讼的, 人民法院应当受理:

(1) 公司持续 **2 年以上** 无法召开股东会或者股东大会, 公司经营管理发生严重困难的;

(2) 股东表决时无法达到法定或者公司章程规定的比例, 持续 **2 年以上** 不能作出有效的股东会或者股东大会决议, 公司经营管理发生严重困难的;

(3) 公司董事长期冲突, 并且无法通过股东会或者股东大会解决, 公司经营管理发生严重困难的;

(4) 经营管理发生其他严重困难, 公司继续存续会使股东利益受到重大损失的情形。

### 2. 人民法院不予受理的情形

股东以**知情权、利润分配请求权**等权益受到损害, 或者**公司亏损、财产不足以偿还全部债务**, 以及公司**被吊销企业法人营业执照未进行清算**等为由, 提起解散公司诉讼的, 人民法院不予受理。

### 3. 解散诉讼

(1) 股东提起解散**公司**诉讼应当以公司为被告。

(2) 经人民法院调解, 公司收购原告股份的, 公司应当自调解书生效之日起 **6 个月内** 将股份转让或者注销。股份转让或者注销之前, 原告不得以公司收购其股份为由对抗公司债权人。

## 第三单元 公司的经营管理

### 考点 01: 基本规定 (★★★) (P29)

#### 1. 分公司

- (1) 分公司没有独立的公司名称、公司章程, 没有独立的财产, 不具有法人资格。
- (2) 分公司可领取《营业执照》, 其民事责任由**总公司**承担。(2011 年简答题)

#### 2. 法定代表人

公司法定代表人依照公司章程的规定, 由**董事长、执行董事或者经理**担任, 并依法登记。

### 考点 02: 董事、监事和高级管理人员 (★★★) (P63)

#### 1. 不得担任董事、监事、高级管理人员的情形

- (1) 无民事行为能力人或者限制民事行为能力人。
- (2) 因**贪污、贿赂、侵占财产、挪用财产或者破坏社会主义市场经济秩序**, 被判处刑罚, 执行期满未逾 5 年; 或者因犯罪被剥夺政治权利, 执行期满未逾 5 年。
- (3) 担任破产清算公司的**董事**, 对该公司的破产负有个人责任的, 自该公司破产清算完结之日起未逾 3 年。
- (4) 担任因违法被吊销营业执照、责令关闭公司的**法定代表人**, 并负有个人责任的, 自该公司被吊销营业执照之日起未逾 3 年。
- (5) 个人所负数额较大的债务**到期未清偿**。

#### 2. 董事、高级管理人员的行为禁止

- (1) 挪用公司资金;
- (2) 将公司资金以其个人名义或者以其他个人名义开立账户存储;
- (3) 违反公司章程的规定, 未经股东(大)会或者董事会同意, 将公司资金借贷给他人或者以公司财产为他人提供担保;
- (4) 违反**公司章程**的规定或者未经**股东(大)会**同意, 与本公司订立合同或者进行交易;
- (5) 未经**股东(大)会**同意, 利用职务便利为自己或者他人谋取属于公司的商业机会, 自营或者为他人经营与所任职公司同类的业务;
- (6) 接受他人与公司交易的佣金归为己有;
- (7) 擅自披露公司秘密;
- (8) 违反对公司忠实义务的其他行为。

【解释】公司董事、高级管理人员违反上述规定所得的**收入**应当归公司所有。给公司造成**损失**的, 应当承担赔偿责任。

### 考点 03: 对外担保 (★★★) (P30)

1. 公司为他人提供担保的, 按照公司章程的规定由**董事会或者股东(大)会**决议。
2. 公司为股东或者实际控制人提供担保的, 必须经**股东(大)会**决议。接受担保的股东或者受实际控制人支配的股东**不得参加表决**, 该项表决由出席会议的其他股东所持表决权的**过半数**通过。

### 考点 04: 公司的财务会计 (★★) (P73)

#### 1. 财务会计报告

- (1) 有限责任公司应当按照**公司章程规定的期限**将财务会计报告送交各股东。
- (2) 股份有限公司的财务会计报告应当在召开股东大会年会的**20 日前**置备于本公司, 供股东查阅。

#### 2. 会计师事务所

公司聘用、解聘承办公司审计业务的会计师事务所, 依照公司章程的规定, 由**股东(大)会或者董事会**决定。

#### 3. 会计账簿

- (1) 除法定的会计账簿外, 不得另立会计账簿。
- (2) 对公司资产, 不得以任何个人名义开立账户存储。

#### 4. 利润分配顺序

- (1) 弥补以前年度的亏损, 但不得超过税法规定的弥补期限;
- (2) 缴纳所得税;
- (3) 弥补在税前利润弥补亏损之后仍存在的亏损;
- (4) 提取法定公积金;
- (5) 提取任意公积金;
- (6) 向股东分配利润。

【解释1】有限责任公司的股东按照实缴的出资比例分取红利；但是，全体股东可以事先约定不按照出资比例分取红利。

【解释2】股份有限公司按照股东持有的股份比例分配红利，但股份有限公司章程规定不按持股比例分配的除外。

【解释3】公司持有的本公司股份不得分配利润。

【解释4】公司股东（大）会或者董事会违反规定，在公司弥补亏损和提取法定公积金之前向股东分配利润的，股东必须将违反规定分配的利润退还公司。

#### 考点 05：公积金（★★★）（P74）

##### 1. 盈余公积金

###### （1）法定公积金

法定公积金按照**税后利润的 10%**提取，当法定公积金累计额为**注册资本的 50% 以上**时可以不再提取。用法定公积金转增资本时，转增后留存的法定公积金不得少于**转增前注册资本的 25%**。

###### （2）任意公积金

任意公积金按照股东（大）会决议，从公司税后利润中提取。任意公积金的提取比例没有限制，用任意公积金转增资本时，不受 25% 的限制。

##### 2. 资本公积金

（1）资本公积金是直接由资本原因形成的公积金，股份有限公司以超过股票票面金额的发行价格发行股份所得的溢价款，应当列为公司资本公积金。

（2）资本公积金**不得用于弥补亏损**。

##### 3. 公积金的用途

（1）弥补公司亏损；

（2）转增公司资本；

（3）扩大公司生产经营。

## 第四单元 有限责任公司的组织机构

#### 考点 01：股东会、董事会和监事会的职权（★★★）（P41）

##### 1. 股东会的职权

（1）决定公司的经营方针和投资计划；

【解释】决定公司的经营计划和投资方案属于董事会的职权。

（2）选举和更换**由非职工代表**担任的董事、监事，决定有关董事、监事的报酬事项；

（3）审议批准董事会的报告；

（4）审议批准监事会或者监事的报告；

（5）审议批准公司的年度财务预算方案、决算方案；

（6）审议批准公司的利润分配方案和弥补亏损方案；

（7）对公司增加或者减少注册资本作出决议；

（8）对发行公司债券作出决议；

（9）对公司合并、分立、解散、清算或者变更公司形式等事项作出决议；

（10）修改公司章程。

【解释】根据《公司法》第 37 条的规定，对上述事项股东**以书面形式一致表示同意的**，可以不召开股东会会议，直接作出决定，并由全体股东在决定文件上签名、盖章。

##### 2. 董事会（或者不设董事会的执行董事）的职权

董事会的一般职权是“制订方案”，提交股东会表决通过。董事会有权“决定”的事项包括但不限于：

（1）决定公司的经营计划和投资方案；

（2）决定公司内部管理机构的设置；

（3）决定聘任或者解聘公司**经理**及其报酬事项；根据经理的提名，决定聘任或者解聘公司**副经理、财务负责人**及其报酬事项；

（4）制定公司的基本管理制度。

##### 3. 监事会（不设监事会的监事）的职权

（1）检查公司财务；

（2）对**董事、高级管理人员**执行公司职务的行为进行监督，对违反法律、行政法规、公司章程或者股东会决议的董事、高级管理人员提出罢免的建议；

- (3) 当**董事、高级管理人员**的行为损害公司的利益时，要求董事、高级管理人员予以纠正；
- (4) 对**董事、高级管理人员**提起诉讼；
- (5) 提议召开临时股东会会议，在董事会不履行召集和主持股东会会议职责时召集和主持股东会会议；
- (6) 向**股东会会议**提出提案；
- (7) 监事可以列席董事会会议，并对董事会决议事项提出质询或者建议；
- (8) 发现公司经营情况异常，可以进行调查。

#### 考点 02: 董事会、监事会中的职工代表 (★★★) (P42、44)

##### 1. 监事会

所有的监事会（不论是有限责任公司还是股份有限公司）均应包括职工代表，职工代表的比例不得低于监事会人数的 **1/3**。

##### 2. 董事会

###### (1) 股份有限公司

股份有限公司的董事会中**可以**包括职工代表。

###### (2) 有限责任公司

一般有限责任公司的董事会中可以包括职工代表，只有**国有独资公司以及由两个以上的国有企业**或者两个以上的其他国有投资主体投资设立的有限责任公司的董事会，才必须包括职工代表，但职工代表的比例并不受 1/3 的限制。

**【解释】**董事会、监事会中的职工代表由公司职工通过职工代表大会、职工大会或者其他形式民主选举产生。

#### 考点 03: 股东会的会议制度 (★★★) (P41)

##### 1. 先约定后法定

###### (1) 会议通知

召开股东会会议，应当于会议召开 15 日前通知全体股东，**但公司章程另有规定或者全体股东另有约定的除外**。

###### (2) 表决权

股东会会议由股东按照出资比例行使表决权，**但公司章程另有规定的除外**。

##### 2. 法定

###### (1) 首次股东会会议由**出资最多**的股东召集和主持。

###### (2) 以后的股东会会议

① 有限责任公司设立董事会的，**由董事会召集，董事长主持**；董事长不能履行职务或者不履行职务的，由副董事长主持；副董事长不能履行职务或者不履行职务的，由半数以上董事共同推举一名董事主持。有限责任公司不设董事会的，股东会会议由执行董事召集和主持。

② 董事会或者执行董事不能履行或者不履行召集股东会会议职责的，由监事会或者不设监事会的公司的监事召集和主持。

③ 监事会或者监事不召集和主持的，代表 **10% 以上表决权的股东**可以自行召集和主持。

###### (3) 临时股东会的召开条件

① 代表 1/10 以上表决权的股东提议召开；

② 1/3 以上的董事提议召开；

③ 监事会（或者不设监事会的公司监事）提议召开。

###### (4) 股东会的特别决议

下列决议必须经代表 2/3 以上表决权的股东通过：

① 修改公司章程；

② 增加或者减少注册资本；

③ 公司合并、分立、解散；

④ 变更公司形式（有限责任公司变更为股份有限公司）。

**【解释】**（1）有限责任公司股东会的特别决议必须经代表全部表决权 2/3 以上的股东通过；（2）股份有限公司股东大会的特别决议由出席会议的股东所持表决权的 2/3 以上通过。

#### 考点 04: 董事会的组成 (★★★) (P42)

##### 1. 董事会的组成

(1) 有限责任公司董事会由 **3~13 人**组成。

(2) 两个以上的国有企业或者两个以上的其他国有投资主体投资设立的有限责任公司，董事会成员中应当包括职工代表；其他有限责任公司董事会成员中可以有职工代表。

(3) 董事会设董事长一人，**可以**设副董事长。

(4) 有限责任公司董事长、副董事长的产生办法**由公司章程规定**。

(5) 董事任期由公司章程规定，但每届任期不得超过 3 年，连选可以连任。

**【解释】**董事、监事任期届满未及时改选，或者董事、监事在任期内辞职导致董事会、监事会成员低于法定人数的，在改选出的董事、监事就任前，原董事、监事仍应当依照法律、行政法规和公司章程的规定履行职务。

## 2. 小公司的特别规定

(1) 股东人数较少或者规模较小的有限责任公司，可以设 1 名执行董事，不设立董事会，执行董事可以兼任公司经理。

(2) 股东人数较少或者规模较小的有限责任公司，可以设 1~2 名监事，不设立监事会。（2017 年综合题）

## 考点 05:监事会的组成和会议制度（★）（P43）

### 1. 监事会的组成

(1) 有限责任公司设立监事会的，其成员**不得少于 3 人**。

(2) 监事会应当包括股东代表和职工代表，其中职工代表的比例不得低于 1/3。

(3) 监事会设主席 1 人，**由全体监事过半数选举产生**。

(4) 董事、高级管理人员（经理、副经理、财务负责人、上市公司的董事会秘书）不得兼任监事。

(5) 监事每届任期为 **3 年**，连选可以连任。

2. 监事会每年度至少召开 1 次会议。

## 考点 06:一人有限责任公司的特别规定（★★★）（P51）

**【解释】**修订后的《公司法》取消了原“一人有限责任公司的注册资本最低限额为 10 万元，股东不得分期出资”的规定。

### 1. “计划生育”原则

**一个自然人**只能投资设立 1 个一人有限责任公司，该一人有限责任公司不能再投资设立新的一人有限责任公司。

### 2. 公示

一人有限责任公司应当在公司登记时注明自然人独资或者法人独资，并在营业执照中载明。

### 3. 公司章程

一人有限责任公司的公司章程由股东制定。

### 4. 组织机构

(1) 一人有限责任公司不设股东会，股东作出决议时，应当采用书面形式。

(2) 一人有限责任公司可以设 1 名执行董事，不设立董事会，执行董事可以兼任公司经理。

(3) 一人有限责任公司可以设 1~2 名监事，不设立监事会。

### 5. 财务监督

一人有限责任公司应当在每一个会计年度结束时编制财务会计报告，并经会计师事务所审计。

### 6. 法人的人格否定原则

一人有限责任公司的股东不能证明公司财产独立于股东自己财产的，应当对公司债务承担**连带责任**。

**【相关链接】**公司股东滥用公司法人独立地位和股东有限责任，逃避债务，严重损害公司债权人利益的，股东应当对公司债务承担**连带责任**。

## 考点 07:国有独资公司的特别规定（★★★）（P52）

### 1. 股东会

(1) 国有独资公司不设股东会。

(2) 由国有资产监督管理机构行使股东会职权，国有资产监督管理机构可以授权董事会行使股东会的部分职权，但**合并、分立、解散、增减注册资本和发行公司债券**，必须由国有资产监督管理机构决定。

(3) 重要的国有独资公司的**合并、分立、解散、申请破产和改制**，应当由国有资产监督管理机构审核后，报本级人民政府批准。

### 2. 董事会

(1) 董事会中必须包括职工代表，职工代表由职工代表大会选举产生；其他董事由国有资产监督管理机构**委派**。

(2) 设董事长 1 人，**可以**设副董事长。

(3) 董事长、副董事长由国有资产监督管理机构从董事会成员中**指定**。

(4) 国有独资公司设经理，由**董事会**聘任或者解聘。

### 3. 监事会

- (1) 监事会成员**不得少于 5 人**，其中职工代表的比例不得低于 1/3。
- (2) 监事会成员由国有资产监督管理机构**委派**，但监事会中的职工代表由**职工代表大会**选举产生。
- (3) 监事会主席由国有资产监督管理机构从监事会成员中**指定**。

#### 4. 公司章程

国有独资公司的公司章程由国有资产监督管理机构制定，或者由董事会制订报国有资产监督管理机构批准。

#### 5. 兼职的限制

- (1) 国有独资公司的**董事长、副董事长、董事、高级管理人员**，未经国有资产监督管理机构同意，不得在其他有限责任公司、股份有限公司或者其他经济组织中兼职。
- (2) 未经国有资产监督管理机构同意，国有独资公司的**董事会成员**不得兼任经理。
- (3) 董事、高级管理人员不得兼任监事。

表 2—1 组织机构

	股东会	董事会	监事会
一人有限责任公司	×	可以不设	可以不设
国有独资公司	×	√	√
有限责任公司（普通）	√	小公司可以不设	小公司可以不设
股份有限公司	√	√	√

### 考点 08：有限责任公司的股权转让（★★★）（P45）

#### 1. 股东资格的继承

有限责任公司的自然人股东因继承发生变化时，其他股东主张同等条件下行使优先购买权的，人民法院**不予支持**，但公司章程另有规定或者全体股东另有约定的除外。

#### 2. 对内转让

有限责任公司的股东之间可以相互转让其全部或者部分股权。

#### 3. 对外转让

(1) 有限责任公司的股东向股东以外的人转让股权，应当经其他股东**过半数**同意。股东应就其股权转让事项书面通知其他股东征求同意，其他股东自接到书面通知之日起满 30 日未答复的，**视为同意转让**。其他股东半数以上不同意转让的，不同意的股东应当购买该转让的股权，不购买的，**视为同意转让**。

(2) 经股东同意转让的股权，在同等条件下，其他股东有优先购买权。两个以上股东主张行使优先购买权的，**协商**确定各自的购买比例；协商不成的，按照转让时各自的**出资比例**行使优先购买权。

(3) 公司章程对股权转让另有规定的，从其规定。

**【解释】**股东转让股权后，公司应当注销原股东的出资证明书，向新股东签发出资证明书，并相应修改公司章程和股东名册中有关股东及其出资额的记载。对公司章程的该项修改**无须**再由股东会表决。

#### 4. 关于优先购买权的司法解释

##### (1) 优先购买权的行使期间

有限责任公司的股东主张优先购买转让股权的，应当在收到通知后，在公司章程规定的行使期间内提出购买请求。公司章程没有规定行使期间或者规定不明确的，以通知确定的期间为准，通知确定的期间短于 30 日或者未明确行使期间的，**行使期间为 30 日**。

##### (2) 同等条件的界定

人民法院在判断是否属于“同等条件”时，应当考虑转让股权的数量、价格、支付方式及期限等因素。

##### (3) 放弃转让

有限责任公司的转让股东，在其他股东主张优先购买后又不同意转让股权的，对其他股东优先购买的主张，人民法院**不予支持**，但公司章程另有规定或者全体股东另有约定的除外。其他股东主张转让股东赔偿其损失合理的，人民法院应当**予以支持**。

##### (4) 损害救济

有限责任公司的股东向股东以外的人转让股权，未就其股权转让事项征求其他股东意见，或者以欺诈、恶意串通等手段，损害其他股东优先购买权，**其他股东主张按照同等条件购买该转让股权的**，人民法院应当予以支持，但其他股东自知道或者应当知道行使优先购买权的同等条件之日起 30 日内没有主张，或者自股权变更登记之日起超过 1 年的除外。

如果其他股东**仅提出确认股权转让合同及股权变动效力等请求，未同时主张按照同等条件购买转让股权的**，人民法院不予支持，但其他股东非因自身原因导致无法行使优先购买权，请求损害赔偿的除外。

股东以外的股权受让人，因股东行使优先购买权而不能实现合同目的的，可以依法请求转让股东承担相应民事责任。

#### 5. 人民法院强制执行的股权转让

人民法院依照强制执行程序转让有限责任公司股东的股权时，应当通知**公司及全体股东**，其他股东在同等条件下有优先购买权；其他股东自人民法院通知之日起**满 20 日**不行使优先购买权的，视为放弃优先购买权。

#### 6. 股东未尽出资义务时的股权转让

(1) 有限责任公司的股东未履行或者未全面履行出资义务即转让股权，受让人对此**知道或者应当知道**，公司请求该股东履行出资义务、受让人对此承担**连带责任**的，人民法院应予支持。公司债权人依照规定对该股东提起承担补充赔偿责任的诉讼，同时请求受让人对此承担**连带责任**的，人民法院应予支持。

(2) 受让人对外承担连带责任后，向该未履行或者未全面履行出资义务的股东追偿的，人民法院应予支持。但是，当事人另有约定的除外。

### 考点 09：约定与法定的关系（★★★）

#### 1. 法定

大多数法律条文属于这类，公司章程的规定不得与法律规定相抵触，其中包括但不限于：

(1) 公司为股东或者实际控制人提供担保的，必须经股东会或者股东大会决议。接受担保的股东或者受实际控制人支配的股东不得参加表决，该项表决由出席会议的其他股东所持表决权的过半数通过。

(2) 股东不得以劳务、信用、自然人姓名、商誉、特许经营权或者设定担保的财产等作价出资。

(3) 监事任期为 3 年。

#### 2. 先法定后约定

在法定的范围之内公司章程可以自由规定，其中包括但不限于：

(1) 公司法定代表人依照公司章程的规定，由**董事长、执行董事或者经理**担任。

(2) 董事任期由公司章程规定，但每届任期**不得超过 3 年**。

(3) 公司为他人提供担保的，按照公司章程的规定由**董事会或者股东（大）会**决议。

(4) 公司对外投资时，按照公司章程的规定由董事会或者股东（大）会决议。

#### 3. 先约定后法定

公司章程对其可以 100% 自由规定，只有公司章程未规定的，才看《公司法》的规定，其中包括但不限于：

(1) 有限责任公司的股东按照实缴的出资比例分取红利；**但是，全体股东可以事先约定不按照出资比例分取红利。**

(2) 有限责任公司的股东会会议由股东按照出资比例行使表决权，**但公司章程另有规定的除外。**

(3) 有限责任公司召开股东会会议，应当于会议召开 15 日前通知全体股东，**但公司章程另有规定或者全体股东另有约定的除外。**

(4) 有限责任公司的股东对外转让股权时，**公司章程对其另有规定的，从其规定。**

## 第五单元 股份有限公司的组织机构

### 考点 01：股东大会的会议制度（★★★）（P57）

#### 1. 股东大会的职权

股份有限公司股东大会的职权与有限责任公司股东会的职权基本相同。上市公司股东大会的职权还包括：

(1) 对公司聘用、解聘**会计师事务所**作出决议；

(2) 审议批准变更**募集资金用途**事项；

(3) 审议股权激励计划。

#### 2. 年会

(1) 上市公司的年度股东大会应当于上一会计年度结束后的**6 个月内**举行。

(2) 召开年度股东大会应当于会议召开**20 日前**通知各股东。

#### 3. 临时股东大会的召开条件

有下列情形之一的，应当在**2 个月内**召开临时股东大会：

(1) 董事人数不足 5 人或者不足公司章程规定人数的 2/3 时；

(2) 公司未弥补的亏损达**实收股本总额**的 1/3 时；

(3) 单独或者合计持有公司有表决权股份总数 10% 以上的股东请求时；

(4) 董事会认为必要时；

(5) 监事会提议召开时。

【解释1】临时股东大会应当于会议召开 15 日前通知各股东。

【解释2】以募集方式设立的股份有限公司，注册资本即为实收股本总额。

#### 4. 股东大会的召集和主持

(1) 股东大会由**董事会召集，董事长主持**。董事长不能履行职务或者不履行职务的，由副董事长主持；副董事长不能履行职务或者不履行职务的，由半数以上的董事共同推举一名董事主持。

(2) 董事会不能履行或者不履行召集股东大会会议职责的，监事会应当及时召集和主持。

(3) 监事会不召集和主持的，**连续 90 日以上单独或者合计持有公司 10% 以上股份的股东**可以自行召集和主持。

#### 5. 股东的临时提案权

(1) 单独或者合计持有公司**3% 以上**股份的股东，可以在股东大会召开**10 日前**提出临时提案并书面提交董事会。

(2) 董事会应当在收到提案后 2 日内通知其他股东，并将该临时提案提交股东大会审议。

6. 股东大会不得对通知中**未列明的事项**作出决议。

7. 股东大会的会议记录由**主持人和出席会议的董事**签名。

【相关链接】(1) 有限责任公司股东会的会议记录由出席会议的**股东**签名；(2) 董事会的会议记录由出席会议的**董事**签名；(3) 监事会的会议记录由出席会议的**监事**签名。

### 考点 02：上市公司股东大会的决议方式（★★★）（P59）

#### 1. 出席 + > 1/2

股东大会的一般决议（对解聘会计师事务所作出决议、选举和更换独立董事、审议批准变更募集资金用途事项、发行公司债券等），由出席股东大会的股东所持表决权的过半数通过。

#### 2. 回避 + 出席 + > 1/2

股东大会在审议为股东、实际控制人及其关联方提供的担保议案时，该股东或者受该实际控制人支配的股东，**不得参与该项表决**，该项表决由出席股东大会的其他股东所持表决权的过半数通过。

#### 3. 出席 + ≥ 2/3

上市公司的下列事项，应当经出席股东大会的股东所持表决权的 2/3 以上通过：

(1) 修改公司章程；

(2) 增加或者减少注册资本；

(3) 公司合并、分立、解散；

(4) 变更公司形式；

(5) 上市公司在**1 年内**购买、出售重大资产或者担保金额超过公司**资产总额 30% 的**。

### 考点 03：上市公司的对外担保（★★★）（P57、62）

#### 1. 回避 + 出席 + > 1/2

上市公司对股东、实际控制人及其关联方提供的担保，必须由股东大会作出决议；股东大会在审议为股东、实际控制人及其关联方提供的担保议案时，该股东或受该实际控制人支配的股东，不得参与该项表决，该项表决由出席股东大会的其他股东所持表决权的过半数通过。

#### 2. 出席 + ≥ 2/3

上市公司在 1 年内购买、出售重大资产或者担保金额超过公司资产总额 30% 的，应当由股东大会作出决议，并经出席会议的股东所持表决权的 2/3 以上通过。

#### 3. 出席 + > 1/2

上市公司提供的下列担保，应当经出席股东大会的股东所持表决权的过半数通过：

(1) 单笔担保额超过最近一期经审计**净资产 10%**的担保；

(2) 上市公司及其控股子公司的对外担保总额达到或者超过最近一期经审计**净资产 50%**以后提供的任何担保；

(3) 为**资产负债率超过 70%**的担保对象提供的担保。

### 考点 04：股份有限公司的董事会（★★★）（P59）

#### 1. 董事会的职权

股份有限公司董事会的职权与有限责任公司相同。

#### 2. 董事会的组成

(1) 股份有限公司董事会成员为 5~19 人。

(2) 董事会成员中**可以**有公司职工代表。

(3) 董事会设董事长 1 人，**可以**设副董事长。

(4) 董事长和副董事长由董事会以**全体董事的过半数选举产生**。

### 3. 董事会的会议制度

(1) 董事会会议**每年度至少召开 2 次会议**，每次会议应当于会议召开 10 日前通知全体董事和监事。

**【相关链接】**股份有限公司的监事会**每 6 个月至少召开 1 次会议**。

(2) 董事会会议应有**过半数**的董事出席方可举行。

(3) 董事会会议由董事长召集和主持，董事长不能或者不履行职务的，由副董事长履行职务；副董事长不能或者不履行职务的，由**半数以上**董事共同推举一名董事履行职务。

(4) 董事因故不能出席会议的，可以**书面委托其他董事**代为出席，委托书中应载明授权范围。

(5) 董事会的会议记录由出席会议的**董事**（不包括列席会议的监事）签名。

### 4. 临时董事会的召开条件

(1) 代表 10%以上表决权的股东提议；

(2) 1/3 以上董事提议；

(3) 监事会提议。

### 5. 董事会的决议方式

(1) 全体 +  $> 1/2$

董事会作出决议（如选举董事长、更换高级管理人员）必须经**全体董事**的过半数通过。

(2) 回避 +  $> 1/2$

上市公司董事与董事会会议决议事项所涉及的企业有关联关系的，不得对该项决议行使表决权，也不得代理其他董事行使表决权。该董事会会议由过半数的**无关联关系**董事出席即可举行，董事会会议所作决议须经**无关联关系**董事过半数通过。出席董事会的无关联关系董事人数**不足 3 人**的，应将该事项提交上市公司**股东大会**审议。

### 6. 损失赔偿

董事会的决议违反法律、行政法规或者公司章程、股东大会决议，致使公司遭受严重损失的，**参与决议**的董事对公司负赔偿责任；但经证明在表决时**曾表明异议并记载于会议记录的**，该董事可以免除责任。（2007 年综合题、2011 年简答题）

## 考点 05：公司决议的效力（★★★）（P44）

### 1. 决议不成立

股东会或者股东大会、董事会决议存在下列情形之一的，当事人主张决议不成立的，人民法院应当予以支持：

(1) 公司未召开会议，但依据《公司法》第 37 条或者公司章程规定可以不召开股东会或者股东大会而直接作出决定，并由全体股东在决定文件上签名、盖章的除外；

(2) 会议未对决议事项进行表决的；

(3) 出席会议的人数或者股东所持表决权不符合公司法或者公司章程规定的；

(4) 会议的表决结果未达到公司法或者公司章程规定的通过比例的；

(5) 导致决议不成立的其他情形。

### 2. 决议的撤销

股东会或者股东大会、董事会的**会议召集程序、表决方式**违反法律、行政法规或者公司章程，或者**决议内容**违反公司章程的，股东可以自决议作出之日起 60 日内，请求人民法院撤销股东会或者股东大会、董事会决议，人民法院应当予以支持，但会议召集程序或者表决方式**仅有轻微瑕疵，且对决议未产生实质影响的**，人民法院不予支持。

表 2-2 决议无效 VS 撤销

	违反	法律效力
决议内容	法律、行政法规	无效
	公司章程	可撤销
会议召集程序、表决方式	法律、行政法规	
	公司章程	

【解释1】原告资格：（1）公司**股东、董事、监事等**请求确认股东会或者股东大会、董事会决议无效或者不成立的，人民法院应当依法予以受理；（2）请求撤销股东会或者股东大会、董事会决议的原告，应当在起诉时具有公司**股东资格**。

【解释2】原告请求确认股东会或者股东大会、董事会决议不成立、无效或者撤销决议的案件，应当列**公司**为被告。

表 2-3 原告与被告

诉讼请求	原告	被告
请求确认股东会或者股东大会、董事会决议无效或者不成立	股东、董事、监事等	公司
请求撤销股东会或者股东大会、董事会决议	股东	
请求解散公司	股东	
请求公司分配利润	股东	

3. 股东会或者股东大会、董事会决议被人民法院判决确认无效或者撤销的，公司依据该决议**与善意相对人**形成的民事法律关系不受影响。

【相关链接】上市公司股东大会、董事会的决议被依法撤销或者宣告无效的，属于重大事件。

**考点 06：上市公司独立董事制度（★★★）（P62）**

1. 独立董事的基本任职条件

- （1）根据法律、行政法规及其他有关规定，具备担任上市公司董事的资格；
- （2）具有**5 年以上**法律、经济或者其他履行独立董事职责所必需的工作经验。

2. 下列人员不得担任独立董事

（1）在上市公司或者其附属企业任职的人员及其**直系亲属**（配偶、父母、子女等）和**主要社会关系**（兄弟姐妹、岳父母、儿媳女婿、兄弟姐妹的配偶、配偶的兄弟姐妹等）；

（2）直接或间接持有上市公司已发行股份 1% 以上或者是上市公司前 10 名股东中的自然人股东及其**直系亲属**；

（3）在直接或间接持有上市公司已发行股份 5% 以上的股东单位或者在上市公司前 5 名股东单位任职的人员及其**直系亲属**；

- （4）**最近 1 年内**曾经具有前三项所列举情形的人员；
- （5）为上市公司或者其附属企业提供**财务、法律、咨询**等服务的人员；
- （6）公司章程规定的其他人员；
- （7）中国证监会认定的其他人员。

**第六单元 股份有限公司的股份发行与转让**

**考点 01：股份发行（★★★）（P66）**

- 1. **同次发行**的同种类股票，每股的发行条件和价格应当相同。
- 2. 股票发行价格可以按票面金额，也可以超过票面金额，**但不得低于票面金额**。
- 3. 公司发行的股票，可以为记名股票，也可以为无记名股票。但公司向发起人、法人发行的股票，应当为记名股票，并应当记载**发起人、法人**的名称或者姓名，不得另立户名或者以代表人姓名记名。

**考点 02：股份转让的限制（★★★）（P70）**

1. 发起人

- （1）发起人持有的本公司股份，自公司成立之日起 1 年内不得转让。
- （2）公司公开发行股份前已发行的股份，自公司股票在证券交易所**上市交易**之日起 1 年内不得转让。

2. 董事、监事、高级管理人员

- （1）董事、监事、高级管理人员所持本公司股份，自公司股票**上市交易**之日起 1 年内不得转让。
- （2）董事、监事、高级管理人员在任职期间每年转让的股份不得超过其所持有本公司股份总数的 25%；上市公司董事、监事和高级管理人员所持股份**不超过 1000 股**的，可以一次性全部转让，不受 25% 的限制。
- （3）董事、监事、高级管理人员离职后 **6 个月**内，不得转让其所持有的本公司股份。

【解释】因司法强制执行、继承、遗赠、依法分割财产等导致股份变动的，不受上述限制。

(4) 上市公司董事、监事和高级管理人员在下列期间不得**买卖**本公司股票：

①上市公司定期报告公告前 **30 日内**；

②上市公司业绩预告、业绩快报公告前 **10 日内**；

③自可能对本公司股票交易价格产生重大影响的重大事项发生之日或者在决策过程中，至依法披露后 **2 个交易日**内。

### 3. 短线交易

(1) 上市公司**董事、监事、高级管理人员**以及持有上市公司股份 **5% 以上的股东**，将其持有的该公司的股票在买入后 6 个月内卖出，或者在卖出后 6 个月内又买入，由此所得收益归**上市公司**所有，上市公司**董事会**应当收回其所得收益。

(2) 董事会不按照上述规定执行的，股东有权要求董事会在 30 日内执行。董事会未在 30 日内执行的，股东有权为了公司的利益以**自己的名义**直接向人民法院提起诉讼。

(3) 董事会不按照上述规定执行，致使公司遭受损害的，负有责任的董事依法承担**连带责任**。

(4) 证券公司因**包销**购入售后剩余股票而持有 5% 以上股份的，卖出该股票不受 6 个月的时间限制。

### 4. 中介机构

(1) 为**股票发行**出具审计报告、资产评估报告或者法律意见书等文件的证券服务机构和人员，在该股票承销期内和期满后 6 个月内，不得买卖该种股票。

(2) 为**上市公司**出具审计报告、资产评估报告或者法律意见书等文件的证券服务机构和人员，自接受上市公司委托之日起至上述文件公开后 5 日内，不得买卖该种股票。

## 考点 03：股份收购（★★★）（P70）

1. 公司不得收购本公司股份。但是，有下列情形之一的除外：

(1) **减少**公司注册资本；

(2) 与持有本公司股份的其他公司合并；

(3) 股东因对股东大会作出的公司**合并、分立**决议持异议，要求公司收购其股份；

(4) 将股份用于员工持股计划或者股权激励；

(5) 将股份用于转换上市公司发行的可转换为股票的公司债券；

(6) 上市公司为维护公司价值及股东权益所必需。

2. 股份有限公司不得接受**以本公司的股票**作为质押权的标的。

表 2-4 股份回购

可以回购的情形	具体规定
减少公司注册资本	(1) 经股东大会决议 (2) 应当自收购之日起 <b>10 日内</b> 注销
与持有本公司股份的其他公司合并	(1) 经股东大会决议 (2) 应当在 <b>6 个月内</b> 转让或者注销
股东因对股东大会作出的公司合并、分立决议持异议，要求公司收购其股份	应当在 <b>6 个月内</b> 转让或者注销
将股份用于员工持股计划或者股权激励	(1) 可以依照公司章程的规定或者股东大会的授权，经 <b>2/3 以上董事出席</b> 的董事会会议决议
将股份用于转换上市公司发行的可转换为股票的公司债券	(2) 公司合计持有的本公司股份数不得超过本公司已发行股份总额的 <b>10%</b> ，并应当在 <b>3 年内</b> 转让或者注销
上市公司为维护公司价值及股东权益所必需	(3) 上市公司收购本公司股份的，应当通过公开的 <b>集中交易</b> 方式进行

## 第七单元 合并、分立、减资与清算

### 考点 01：法定合并程序（★★★）（P75）

1. 签订合并协议
2. 编制资产负债表及财产清单
3. 合并决议

- (1) 有限责任公司的股东会对公司合并作出决议时，必须经代表 2/3 以上表决权的股东通过。
- (2) 股份有限公司的股东大会对公司合并作出决议时，必须经出席会议的股东所持表决权的 2/3 以上通过。

【解释】股东（大）会对合并事项进行表决时，投反对票的股东有权请求公司按照合理的价格**回购**其股权。

#### 4. 通知、公告债权人

- (1) 公司应当自作出合并决议之日起 **10 日内**通知债权人，并于 **30 日内**在报纸上公告。
- (2) 债权人自接到通知书之日起 **30 日内**，未接到通知书的自公告之日起 **45 日内**，可以要求公司清偿债务或者提供相应的担保。

#### 5. 依法进行登记

【解释】（1）减少注册资本、合并、分立：自公告之日起 45 日后申请工商变更登记；（2）增加注册资本：应当自变更决议或者决定作出之日起 30 日内申请变更登记。

### 考点 02：公司分立（★★）（P76）

#### 1. 分立决议

- (1) 有限责任公司的股东会对公司分立作出决议时，必须经代表 2/3 以上表决权的股东通过。
- (2) 股份有限公司的股东大会对公司分立作出决议时，必须经出席会议的股东所持表决权的 2/3 以上通过。

【解释】股东（大）会对分立事项进行表决时，投反对票的股东有权请求公司按照合理的价格**回购**其股权。

#### 2. 通知、公告债权人

公司应当自作出分立决议之日起 10 日内通知债权人，并于 30 日内在报纸上公告。

#### 3. 债权债务

公司分立前的债务由分立后的公司承担连带责任。但是，公司在分立前**与债权人**就债务清偿达成的书面协议另有约定的除外。

### 考点 03：减资程序（★★★）（P76）

#### 1. 股东（大）会作出减资的决议，并相应地修改公司章程。

- (1) 有限责任公司的股东会对公司减少注册资本作出决议时，必须经代表 2/3 以上表决权的股东通过。
- (2) 股份有限公司的股东大会对公司减少注册资本作出决议时，必须经出席会议的股东所持表决权的 2/3 以上通过。

【解释】对于股东（大）会通过的减少注册资本决议，表决时投反对票的股东无权请求公司按照合理的价格**收购**其股权。

#### 2. 公司必须编制资产负债表及财产清单。

#### 3. 通知、公告债权人

- (1) 公司应当自作出减少注册资本决议之日起 10 日内通知债权人，并于 30 日内在报纸上公告。
- (2) 债权人自接到通知书之日起 30 日内，未接到通知书的自公告之日起 45 日内可以要求公司清偿债务或者提供相应的担保。

#### 4. 办理减资登记手续

公司减少注册资本的，应当自公告之日起 **45 日后**申请变更登记。

表 2-5 合并、分立、减资的区别

	合并	分立	减资
通知/公告	√	√	√
债权人要求公司清偿债务或提供担保	√		√
异议股东的回购请求权	√	√	
自公告之日起 45 日后申请工商变更登记	√	√	√

### 考点 04：公司清算（★★★）（P77）

#### 1. 是否需要清算？

##### (1) 解散并清算

公司的债权债务无人承继的，该公司解散时应当进行清算，清算后应当申请工商注销登记。

##### (2) 解散但不需要清算

因合并、分立而解散的公司，因其债权债务由合并、分立后继续存续的公司承继，不需要进行清算。

#### 2. 清算组的组成

#### (1) 自行清算

公司应当在解散事由出现之日起 15 日内成立清算组。**有限责任公司的**清算组由股东组成，**股份有限公司的**清算组由董事或者股东大会确定的人员组成。

#### (2) 指定清算

有下列情形之一的，债权人申请人民法院指定清算组进行清算时，人民法院应予受理：

- ①公司解散逾期不成立清算组进行清算的；
- ②虽然成立清算组但故意拖延清算的；
- ③违法清算可能严重损害债权人或者股东利益的。

**【解释】**如果债权人未提起清算申请，**公司股东**申请人民法院指定清算组对公司进行清算的，人民法院应予受理。

(3) 人民法院受理公司清算案件，清算组成员可以从下列人员或者机构中产生：

- ①**公司股东、董事、监事、高级管理人员**；
- ②依法设立的会计师事务所、律师事务所等社会中介机构；
- ③依法设立的会计师事务所、律师事务所等社会中介机构中具备相关专业知识并取得执业资格的人员。

#### 3. 清算组的职权

- (1) 清理公司财产，分别编制资产负债表和财产清单；
- (2) 通知、公告债权人；
- (3) 处理与清算有关的公司未了结的业务；
- (4) 清缴所欠税款以及清算过程中产生的税款；
- (5) 清理债权、债务；
- (6) 处理公司清偿债务后的剩余财产；
- (7) 代表公司参与民事诉讼活动。

#### 4. 债权登记

- (1) 清算组应当自成立之日起 10 日内通知债权人，并于 **60 日内**在报纸上公告。
- (2) 债权人应当自接到通知书之日起 30 日内，未接到通知书的自公告之日起 45 日内，向清算组申报债权。

**【解释】**债权人在规定的期限内未申报债权，在公司清算程序**终结前**补充申报的，清算组应予登记。债权人补充申报的债权，可以在公司**尚未分配**的财产中依法清偿。清算程序终结，是指清算报告经股东（大）会或者人民法院确认完毕。

#### 5. 清算方案的确认

(1) 公司**自行清算**的，清算方案应当报股东（大）会决议确认；**人民法院**组织清算的，清算方案应当报人民法院确认。

(2) **未经确认**的清算方案，清算组不得执行。清算组执行未经确认的清算方案给公司或者债权人造成损失，公司、股东或者债权人主张清算组成员承担赔偿责任的，人民法院应依法予以支持。

#### 6. 清算结束

(1) 人民法院组织清算的，清算组应当自成立之日起 **6 个月内**清算完毕。因特殊情况无法在 6 个月内完成清算的，清算组应当向人民法院申请延长。

(2) 公司清算结束后，清算组应当制作**清算报告**，报股东（大）会或者人民法院确认，并报送公司登记机关，申请注销公司登记，公告公司终止。