

中级会计职称

经济法

教材精讲班

第五节 公司董事、监事、高级管理人员的资格和义务

考点 2：股东诉讼（★★★）

1、股东代表诉讼

侵权人	程序	起诉股东资格	名义
董事、高管	监事会→股东	①有限责任公司：任一股东。 ②股份有限公司：连续 180 日以上单独或合计持有公司 1%以上股份的股东。	①拒绝提起诉讼。
监事	董事会→股东		②自收到请求之日起 30 日内未提起诉讼。
公司以外的他人	董事会或监事会→股东		③情况紧急下股东可以以自己的名义起诉。

【解释】股东代表诉讼案件，胜诉利益归属于公司，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，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。

【例-多选题】2018 年 5 月，甲公司董事长王某违反公司章程规定将公司 300 万资金投入某网络借贷平台，2019 年 7 月，该平台倒闭，甲公司损失惨重，部分股东书面请求甲公司监事会对王某提起诉讼，监事会拒绝，该部分股东中的下列股东因此拟单独向人民法院提起股东代表诉讼，其中有资格提起股东代表诉讼的有（ ）。

- A. 已经连续 240 日持有甲公司 1.2%股份的乙有限责任公司
- B. 已经连续 360 日持有甲公司 0.8%股份的李某
- C. 已经连续 90 日持有甲公司 5%股份的郑某
- D. 已经连续 200 日持有甲公司 3%股份的赵某

网校答案：AD

网校解析：股份有限公司连续 180 日以上单独或合计持有公司 1%以上股份的股东，可以书面请求监事会向人民法院提起诉讼，监事会收到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。

【例-多选题】根据公司法律制度的规定，有限责任公司董事、高级管理人员执行公司职务时因违法给公司造成损失的，在一定情形下，股东可以为了公司利益，以自己的名义直接向人民法院提起诉讼。下列各项中，属于该情形的有（ ）。

- A. 股东书面请求公司董事会向人民法院提起诉讼遭到拒绝
- B. 股东书面请求公司董事会向人民法院提起诉讼，董事会自收到请求之日起 30 日内未提起诉讼
- C. 股东书面请求公司监事会向人民法院提起诉讼遭到拒绝
- D. 股东书面请求公司监事会向人民法院提起诉讼，监事会自收到请求之日起 30 日内未提起诉讼

网校答案：CD

网校解析：

- （1）“董事、高级管理人员”侵犯公司利益：先找监事会；
- （2）不论明确拒绝，还是收到书面请求之日起 30 日内未提起诉讼，有限责任公司的股东均可依法提起股东代表诉讼。

【例-单选题】甲公司、乙公司均为有限责任公司。甲公司经理张某违反公司章程的规定将公司业务发包给不知情的乙公司，致使甲公司遭受损失。李某是甲公司股东，甲公司设董事会和监事会。下列关于李某保护甲公司利益和股东整体利益的途径的表述中，符合《公司法》规定的是（ ）。

- A. 李某可以书面请求甲公司监事会起诉张某
- B. 李某可以书面请求甲公司董事会起诉张某
- C. 李某可以书面请求甲公司监事会起诉乙公司
- D. 李某可以书面请求甲公司董事会起诉乙公司

网校答案：A

网校解析：

- （1）选项 AB：“董事、高级管理人员”侵犯公司利益：找监事会；

(2) 选项 CD: 乙公司为“不知情”的第三人, 不应承担责任。

2、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(直接作为原告)依法向人民法院提起诉讼。

【例-单选题】甲有限责任公司设股东会、董事会、监事会, 该公司经理王某违反法律规定, 拖延向股东张某分配利润, 张某拟通过诉讼维护自己的权利。下列关于张某诉讼权利的表述中, 符合公司法律制度规定的是()。

- A. 张某有权直接向人民法院起诉王某
- B. 张某有权书面请求监事会起诉王某
- C. 张某有权书面请求董事会起诉王某
- D. 张某有权书面请求股东会起诉王某

网校答案: A

网校解析:

(1) 拖延分配利润损害的是股东张某的“个人利益”, 张某提起的诉讼属于“股东直接诉讼”(而非股东代表诉讼)。

(2) 起诉条件: 股东直接诉讼, 由股东以个人名义“直接”向人民法院提出, 不必先请求监事会、董事会或者股东会起诉; 因此, 选项 BCD 错误, 选项 A 正确。

【例-判断题】公司所有股东对公司董事、高级管理人员执行公司职务时违反法律规定给公司造成损失的, 可以以自己的名义直接向人民法院提起诉讼。()

网校答案: ×

网校解析: 根据我国《公司法》的规定, 公司董事、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, 给公司造成损失的, 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。

第六节 公司股票和公司债券

考点 1: 股份发行相关零散概念(★★★★)

1、同股同价

是指**同次发行**的**同种类股票**, 每股的**发行条件和价格应当是相同的**, 这是股权平等原则在股份发行中的具体体现。

2、股票的发行价格可以分为**平价发行**(发行价=票面金额)和**溢价发行**(发行价>票面金额), 但**不得折价发行**(发行价<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。发行**无记名股票**的, 公司应当记载其股票**数量、编号及发行日期**。

【例-单选题】下列关于股份有限公司股票发行的表述中, 不符合《公司法》规定的是()。

- A. 股票发行必须同股同价
- B. 股票发行价格可以低于票面金额
- C. 向发起人发行的股票, 应当为记名股票
- D. 向法人发行的股票, 应当为记名股票

网校答案: B

网校解析: 股票的发行价格可以分为平价发行和溢价发行, 但不得折价发行。

【例-单选题】下列关于股份有限公司股票发行的表述中, 符合《公司法》规定的是()。

- A. 公司历次发行股票的价格都必须相同
- B. 公司发行的股票面额必须为每股 1 元
- C. 公司发行的股票必须为无记名股票
- D. 公司股票的发价价格不得低于票面金额

网校答案: D

网校解析: 选项 A: 同次发行(而非“历次发行”)的同种类股票, 每股的发行条件和价格应当相同。

【例-判断题】上市公司同次发行的相同条款优先股, 每股发行的条件、价格和票面股息率应当相同。()

网校答案: √

网校解析：同次发行的相同条款优先股，每股发行的条件、价格和票面股息率应当相同；任何单位或者个人认购的股份，每股应当支付相同价额。

【例-单选题】根据公司法律制度的规定，下列关于股票发行价格的表述中，正确的是（ ）。

- A. 股票发行价格只能与票面金额相同
- B. 股票发行价格可以与票面金额相同，也可以低于票面金额，但不得超过票面金额
- C. 股票发行价格可以与票面金额相同，也可以超过票面金额，但不得低于票面金额
- D. 股票发行价格必须超过票面金额

网校答案：C

网校解析：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。

【例-判断题】股份有限公司发行股票时，对于同一种类的股票可以针对不同投资主体规定不同的发行条件和发行价格。（ ）

网校答案：×

网校解析：是指同次发行的同种类股票，每股的发行条件和价格应当是相同的，

考点 2：普通股和优先股（★★）

这是按照股东权利、义务的不同进行的分类。

（1）**普通股**是指享有普通权利、承担普通义务的股份，是股份的最基本形式。依照规定，普通股股东是有决策参与权、利润分配权、优先认股权和剩余资产分配权。

（2）**优先股**是指享有优先权的股份。优先股股东的主要权利是**优先分配利润**和**剩余财产**。

一、优先股的发行

- 1、同次发行的相同条款优先股，每股发行的条件、价格和票面股息率应当相同；任何单位或者个人认购的股份，每股应当支付相同价额。
- 2、上市公司可以采取**公开或非公开**方式发行优先股，非上市公众公司可以非公开发行优先股。
- 3、公司已发行的优先股不得超过公司**普通股股份总数的 50%**，且**筹资金额不得超过发行前净资产的 50%**，已回购、转换的优先股不纳入计算。

二、优先股股东的权利

1、优先分配股利

- （1）优先股股东**优先于普通股股东分配公司利润**。
- （2）公司对优先股的股利须按约定的股利率（以是固定股利率，也可以是浮动股利率）支付，有特别约定时，当年可供分配股利的利润不足以按约定的股利率支付优先股股利的，还可由以后年度可供分配股利的利润补足。
- （3）优先股是指享有优先权的股份。
- （4）在公司进行清算时，优先股股东**先于普通股股东取得公司剩余财产**。

2、参与公司决策管理等权利受到限制

- （1）优先股股东一般不参与公司决策，**不出席股东大会，不享有股东大会表决权**。
- （2）出现**以下情况之一的**，公司召开股东大会会议应通知优先股股东，优先股股东享受表决权（与优先股股东切身利益有关）：
 - ①修改公司章程中与优先股相关的内容；
 - ②一次或累计**减少**公司注册资本超过 10%；
 - ③公司合并、分立、解散或变更公司形式；
 - ④**发行优先股**；
 - ⑤公司章程规定的其他情形。

上述事项的决议，除须经**出席会议的普通股**股东（含表决权恢复的优先股股东）所持**表决权的 2/3 以上**通过之外，还须经**出席会议的优先股**股东（不含表决权恢复的优先股股东）所持**表决权的 2/3 以上**通过。

（3）表决权恢复

公司**累计 3 个会计年度**或**连续 2 个会计年度**未按约定支付优先股股息的，股东大会批准**当年不按约定分配利润的方案次日起**，优先股股东有权出席股东大会与普通股股东共同表决，每股优先股股份享有公司章程规定的一定比例表决权；

公司章程可规定优先股表决权恢复的其他情形。

【例-单选题】根据公司法律制度的规定，下列关于优先股与普通股股东权利的表述中，正确的是（ ）。

- A. 优先股股东不得出席股东大会
- B. 公司清算时普通股股东先于优先股股东取得公司剩余财产
- C. 优先股股东和普通股股东都可以参与公司决策
- D. 优先股股东先于普通股股东分配公司利润

网校答案：D

网校解析：

- （1）优先股股东一般不参与公司决策，选项 C 错误，不出席股东大会（选项 A 过于绝对），不享有股东大会表决权；
- （2）选项 B：在公司进行清算时，优先股股东先于普通股股东取得公司剩余财产。

【例-多选题】根据公司法律制度的规定，上市公司的优先股股东有权出席股东大会会议，就相关事项与普通股股东分类表决，该相关事项有（ ）。

- A. 修改公司章程中与优先股相关的内容
- B. 一次减少公司注册资本达 5%
- C. 变更公司形式
- D. 发行优先股

网校答案：ACD

网校解析：出现以下情况之一的，公司召开股东大会会议应通知优先股股东，优先股股东享受表决权：

- ①修改公司章程中与优先股相关的内容；
- ②一次或累计减少公司注册资本超过 10%；
- ③公司合并、分立、解散或变更公司形式；
- ④发行优先股；
- ⑤公司章程规定的其他情形。

【例-判断题】上市公司同次发行的相同条款优先股，每股发行的条件、价格和票面股息率应当相同。（ ）

网校答案：√

网校解析：同次发行的相同条款优先股，每股发行的条件、价格和票面股息率应当相同；任何单位或者个人认购的股份，每股应当支付相同价额。