

# 中级会计职称

## 经济法

### 教材精讲班

#### 第四节 股份有限公司

##### 考点 1：股份有限公司的设立

##### 一、股份有限公司的设立方式

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。

##### 1、发起设立

设立时其股份全部由该公司的**发起人**认购，而**不向发起人之外的任何社会公众发行股份**。

##### 2、募集设立

是指由**发起人**认购公司应发行股份的一部分，其余股份向社会公开募集或者向特定对象募集而设立公司。

##### 二、股份有限公司的设立条件

##### 1、发起人符合法定人数

(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**为发起人，其中，须有**半数以上**的发起人在**中国境内有住所**（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、设立方式

##### (1) 发起设立

股份有限公司采取发起设立方式的，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。

##### (2) 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以募集设立方式设立股份有限公司的，**发起人**认购的股份**不得少于公司股份总数的 35%**。

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**。

##### 3、创立大会

(1) 发起人应当“自**股款缴足之日起 30 日内**”主持召开公司创立大会。

(2) 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。创立大会作出决议，必须经“**出席会议**”的认股人“**所持表决权过半数**”通过。

##### (3) 创立大会职权

创立大会行使下列职权：

①审议发起人关于公司筹办情况的报告；

②通过公司章程；

③选举董事会成员；

④选举监事会成员；

⑤对公司的设立费用进行审核；

⑥对发起人用于抵作股款的财产的作价进行审核；

⑦发生不可抗力或者经营条件发生重大变化直接影响公司设立的，可以作出不设立公司的决议。

(4) 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**。

【例-单选题】根据公司法律制度的规定，下列关于股份有限公司发起人的表述中，正确的是（ ）。

A. 发起人只能是自然人

B. 发起人必须在中国境内有住所

C. 发起人的人数应为 2 人以上 200 人以下

D. 发起人只能是中国公民

网校答案：C

网校解析：（1）选项 AD，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）选项 B，发起人须有半数以上的发起人在中国境内有住所。

【例-单选题】下列关于股份有限公司设立的表述中，不符合公司法律制度规定的是（ ）。

- A. 股份有限公司采取募集设立方式设立的，注册资本为在公司登记机关登记的实收股本总额
- B. 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
- C. 股份有限公司采取发起设立方式设立的，发起人应当书面认足公司章程规定其认购的股份
- D. 股份有限公司发起人中须有半数以上为中国公民

网校答案：D

网校解析：选项 D：“发起人在中国境内有住所”是指：

- ①中国公民其户籍所在地或者其经常居住地在中国境内；
- ②外国公民其经常居住地在中国境内；
- ③法人其主要办事机构所在地在中国境内。

【例-判断题】甲股份有限公司在设立期间，发起人向社会公开募集股份。认股人蒋某在填写了认股书后并未如期缴纳股款，为保证公司顺利设立，发起人未经催缴即对蒋某认购的股份另行募集，该募集行为有效。（ ）

网校答案：×

网校解析：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。

【例-多选题】根据公司法律制度的规定，下列关于股份有限公司发起设立的表述中，正确的有（ ）。

- A. 须有半数以上的发起人在中国境内有住所
- B. 应当有 2 人以上 200 人以下发起人
- C. 注册资本为在公司登记机关登记的实收股本总额
- D. 发起人只能是中国公民

网校答案：AB

网校解析：

（1）选项 C：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）选项 AD：股份有限公司的发起人，须有半数以上“在中国境内有住所”（不要求必须是中国公民）。

#### 4、设立公司失败的责任承担

（1）债务和费用的处理

①对外责任

发起人对认股人已缴纳的股款，负返还股款并加算银行同期存款利息的连带责任。债权人也有权请求全体或者部分发起人对设立行为所产生的债务和费用负连带责任

②对内责任

I 无过错责任人

如果部分发起人承担后，请求其他发起人分担的。（约定责任比例→约定出资比例→平均）

II 有过错责任人

因部分发起人的过错导致公司未成立，其他发起人主张其承担设立行为所产生的费用和债务的，法院应当根据过错确定责任范围。

（2）侵权之债

发起人如因设立公司而对他人造成损害的：

- ①公司成立后应自动承受该侵权责任；
- ②公司未成立的，受害人有权请求全体发起人承担连带赔偿责任；
- 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）合同之债

①发起人以自己名义为设立公司之目的而与他人订立合同

合同相对人有权选择请求**该发起人**或者**成立后的公司**承担合同义务。

②发起人以设立中公司的名义订立合同

公司成立后**自动承担**该合同义务。