

## 第二节 证券法

【考点】证券发行的分类（★★）

### 1. 公开发行和非公开发行

有下列情形之一的，为公开发行：

- （1）向**不特定对象**发行证券；
- （2）向**特定对象**发行证券累计**超过 200 人**，但依法实施员工持股计划的员工人数不计算在内。

【解释】非公开发行证券，不得采用**广告、公开劝诱**和**变相公开**方式。

【经典例题·多选】根据证券法律制度的规定，下列属于证券公开发行情形的有（ ）。

- A. 向不特定对象发行证券的
- B. 向累计不超过 200 人的不特定对象发行证券的
- C. 向累计不超过 200 人的特定对象（不含员工持股人数）发行证券的
- D. 采取电视广告方式发行证券的

**答案：ABD**

**解析：**有下列情形之一的，为公开发行：

- （1）向不特定对象发行证券（无论是否超过 200 人）（选项 AB）；
- （2）向累计超过 200 人的特定对象发行证券（依法实施员工持股计划的员工人数不计入在内）（选项 C）；
- （3）法律、行政法规规定的其他发行行为。非公开发行证券，不得采用广告、公开劝诱和变相公开方式（选项 D）。

### 2. 首次公开发行股票的基本条件

- （1）具备健全且运行良好的组织机构；
- （2）具有持续经营能力；
- （3）最近 **3 年**财务会计报告被出具**无保留意见**审计报告；
- （4）发行人及其控股股东、实际控制人最近 **3 年**不存在贪污、贿赂、侵占财产、挪用财产或者破坏社会主义市场经济秩序的刑事犯罪；
- （5）经国务院批准的国务院证券监督管理机构规定的其他条件。

【经典例题·多选】根据证券法律制度的规定，下列关于发行人首次公开发行股票应具备条件的表述中，正确的有（ ）。

- A. 具有持续经营能力
- B. 具备健全且运行良好的组织机构
- C. 实际控制人不存在债务违约情形
- D. 最近 3 年财务会计报告被出具无保留意见的审计报告

**答案：ABD**

**解析：**首次公开发行股票的基本条件

- (1) 具备健全且运行良好的组织机构；（选项 B）
- (2) 具有持续经营能力；（选项 A）
- (3) 最近 3 年财务会计报告被出具无保留意见审计报告；（选项 D）
- (4) 发行人及其控股股东、实际控制人最近 3 年不存在贪污、贿赂、侵占财产、挪用财产或者破坏社会主义市场经济秩序的刑事犯罪；
- (5) 经国务院批准的国务院证券监督管理机构规定的其他条件。

**【考点】** 证券的承销（★★★）

1. 向**不特定对象**发行证券聘请**承销团**承销的，承销团应当由主承销和参与承销的证券公司组成。
2. 证券承销业务采取**代销**或者**包销**方式。

**【解释】**“代销”是指证券公司代发行人发售证券，在承销期结束时，将**未售出**的证券全部**退还**给发行人的承销方式。

**【解释】**“包销”是指证券公司将发行人的证券按照协议**全部购入**或者在承销期结束时将售后**剩余证券全部自行购入**的承销方式。

3. 证券的**代销、包销**期限最长**不得超过 90 日**。
4. 证券公司在代销、包销期内，对所代销、包销的证券应当保证**先行出售给认购人**，证券公司**不得为本公司预留**所代销的证券和预先购入并留存所包销的证券。
5. 股票发行采用**代销方式**，代销期限届满，向投资者出售的股票数量**未达到**拟公开发行股票数量**70%**的，为发行失败。发行人应当按照发行价并加算银行同期存款利息退还股票认购人。

**【经典例题·单选】**根据证券法律制度的规定，下列关于证券承销的表述中，正确的是（ ）。

- A. 采用包销方式销售证券的，承销人可将未售出的证券全部退还发行人
- B. 证券承销期限**可以**约定为 60 日
- C. 采用代销方式销售证券的，承销人应将发行人证券全部购入
- D. 代销期限届满销售股票数量达到拟公开发行股票数量 60%的为发行成功

**答案：B**

**解析：**（1）选项 AC：证券代销，是指证券公司代发行人发售证券，在承销期结束时，将未售出的证券全部退还给发行人的承销方式。证券包销，是指证券公司将发行人的证券按照协议全部购入再进行发售或者在承销期结束时将售后剩余证券全部自行购入的承销方式。

- （2）选项 B：证券的代销、包销期限最长不得超过 90 日。

(3) 选项 D: 股票发行采用代销方式, 代销期限届满, 向投资者出售的股票数量未达到拟公开发行股票数量 70% 的, 为发行失败。

### 【考点】投资者保护 (★★)

#### 1. 普通投资者 vs 专业投资者

(1) 根据**财产状况、金融资产状况、投资知识和经验、专业能力**等因素, 投资者可以分为普通投资者和专业投资者。

(2) 投资者与发行人、证券公司等发生纠纷的, 双方可以向投资者保护机构申请调解。普通投资者与证券公司发生证券业务纠纷, 普通投资者提出调解请求的, **证券公司不得拒绝**。

#### 2. 证券公司与普通投资者纠纷的自证清白制度

**普通投资者与证券公司**发生纠纷的, **证券公司应当证明**其行为符合法律、行政法规以及国务院证券监督管理机构的规定, 不存在误导、欺诈等情形。证券公司**不能证明**的, 应当承担相应的赔偿责任。

(保护普通投资者)

#### 3. 代理权征集

上市公司**董事会、独立董事、持有 1% 以上有表决权股份的股东**或者**投资者保护机构**, 可以作为征集人, 自行或者委托证券公司、证券服务机构, 公开请求上市公司股东委托其代为出席股东会, 并代为行使提案权、表决权等股东权利。依照上述规定征集股东权利的, 征集人应当披露征集文件, 上市公司应当予以配合。

【注意】**禁止**以有偿或者变相有偿的方式公开征集股东权利。

#### 4. 上市公司现金分红制度

(1) 上市公司应当在**章程中明确分配现金股利**的具体安排和决策程序, 依法保障股东的资产收益权。

(2) 上市公司当年税后利润, 在**弥补亏损及提取法定公积金后**有盈余的, **应当**按照公司章程的规定分配现金股利。

#### 5. 代表人诉讼制度

##### (1) 普通代表人诉讼

投资者提起虚假陈述等证券民事赔偿诉讼时, 诉讼标的是**同一种类**, 且当事人**一方人数众多**的, 可以依法推选代表人进行诉讼。对按照上述规定提起的诉讼, 可能存在有相同诉讼请求的其他众多投资者的, 人民法院可以发出公告, 说明该诉讼请求的案件情况, 通知投资者在一定期间向人民法院登记。人民法院作出的判决、裁定, 对参加**登记**的投资者发生法律效力。

##### (2) 特别代表人诉讼

投资者保护机构受**50 名以上**投资者委托, 可以作为代表人参加诉讼, 并为经证券登记结算机构确认的权利人依照上述规定向人民法院登记, 但投资者**明确表示不愿意参加**该诉讼的除外。

【解释】对于特别代表人诉讼，采用的是“默认加入、明示退出”的方式。在普通代表人诉讼中，投资者必须通过进行登记参与诉讼，即“明示加入”。

#### 6. 先行赔付制度

发行人因欺诈发行、虚假陈述或者其他重大违法行为给投资者造成损失的，发行人的控股股东、实际控制人、相关的证券公司可以委托投资者保护机构，就赔偿事宜与受到损失的投资者达成协议，予以先行赔付。

【经典例题·单选】根据证券法律制度的规定，投资者保护机构受一定数量以上的投资者委托，可以作为代表人参加证券民事赔偿诉讼。该数量为（ ）。

- A. 20 名
- B. 30 名
- C. 40 名
- D. 50 名

答案：D

解析：投资者保护机构受 50 名以上投资者委托，可以作为代表人参加诉讼。

【经典例题·多选】根据证券法律制度的规定，甲上市公司的下列机构或者人员中，可以作为征集人，自行或者委托证券公司、证券服务机构，公开请求上市公司股东委托其代为出席股东会，并代为行使表决权等股东权利的有（ ）。

- A. 持有甲上市公司 3%有表决权股份的股东王某
- B. 甲上市公司董事会
- C. 独立董事刘某
- D. 职工监事李某

答案：ABC

解析：上市公司董事会（选项 B）、独立董事（选项 C）、持有 1%以上有表决权股份的股东（选项 A）或者投资者保护机构，可以作为征集人，自行或者委托证券公司、证券服务机构，公开请求上市公司股东委托其代为出席股东会，并代为行使提案权、表决权等股东权利。