

## 注会《经济法》模拟试题（一）

## 一、单项选择题

1. 全面推进依法治国的总抓手，国家治理体系的骨干工程是（ ）。

- A. 建设严密的法治监督体系
- B. 建设中国特色社会主义法治体系
- C. 建立高效的法治实施体系
- D. 健全法治保障体系

【正确答案】B

【答案解析】本题考核建设中国特色社会主义法治体系的概念。建设中国特色社会主义法治体系，是全面推进依法治国的总抓手，是国家治理体系的骨干工程。

2. 下列各项行为中，属于民事代理行为的是（ ）。

- A. 代人保管物品
- B. 代销
- C. 传递信息
- D. 甲委托乙代理房产登记

【正确答案】D

【答案解析】代理人所进行的代理活动，能够在被代理人和第三人之间设立、变更或终止某种民事法律行为。如果不产生法律后果，虽然在形式上是受人委托进行某种活动，但不是民法上规定的代理。本题选项 A 没有涉及第三人，不属于代理；选项 B 不是以被代理人的名义代替他人实施法律行为，因此不属于代理；选项 C 并不是独立地进行意思表示，因此不属于代理。选项 D 会产生法律后果，因房产登记导致物权变动，被代理人甲取得房产所有权，属于民事代理行为。

【点评】民事法律行为可以代理；但并非所有的民事法律行为都能代理，依照法律规定、当事人约定或者民事法律行为的性质，应当由本人亲自实施的民事法律行为，不得代理。代理人从事的行为主要包括三类：（1）民事法律行为；（2）民事诉讼行为；（3）某些财政、行政行为，如代理专利申请、商标注册。

3. 关于有偿民事法律行为和无偿民事法律行为，下列表述正确的是（ ）。

- A. 无偿的民事法律行为，不以意思表示一致为要件
- B. 无偿的民事法律行为，不存在显失公允的问题
- C. 赠与行为可以是有偿的
- D. 买卖行为可以是无偿的

【正确答案】B

【答案解析】有些无偿的民事法律行为，比如赠与合同就需要双方意思表示一致，选项 A 错误；有偿民事法律行为显失公平时，受损害方有权请求撤销；而无偿民事法律行为则不存在显失公平的问题，选项 B 正确；法律规定某些民事法律行为必须是有偿的或无偿的，对此当事人不能自己约定。如买卖必须是有偿的，而赠与则必须是无偿的，需要注意的是，附义务赠与，仍然是一种无偿合同。在附义务的赠与合同中，受赠人虽然也负担一定的义务，但双方签订合同的主要目的仍是将赠与物的所有权转移给受赠人。受赠人接受赠与物所付的代价或附随的义务，不是其取得赠与财产所付的报酬或对价，因而不能因为赠与附义务而否认赠与合同的无偿性。选项 CD 错误。

【点评】区分有偿民事法律行为与无偿民事法律行为的意义在于：（1）确定行为性质。法律规定某些民事法律行为必须是有偿的或者无偿的。如买卖必须是有偿的，而赠与则必须是无偿的，对此当事人不能自己约定。（2）认定行为效力。有偿民事法律行为显失公平时，受损害方有权请求撤销该行为；而无偿民事法律行为则不存在显失公平的问题。（3）确定行为人的责任。一般来说，有偿民事法律行为的民事责任要重于无偿民事法律行为。如买卖合同中的出卖人应当对买卖标的物的瑕疵承担违约责任；而赠与合同中的赠与人原则上不对赠与物的瑕疵承担责任。（4）主张撤销权。如果是有偿民事法律行为，只有在债务人的相对人知道或应当知道的情况下，债权人才能主张《民法典》第五百三十九条的撤销权；如果是无偿民事法律行为，则不用考虑当事人的主观意图就可以主

张《民法典》第五百三十八条的撤销权。

4. 根据物权法律制度的规定，下列关于物的种类的表述中，正确的是（ ）。

- A. 海域属于不动产
- B. 文物属于禁止流通物
- C. 金钱属于非消耗物
- D. 牛属于可分割物

【正确答案】A

【答案解析】文物属于限制流通物，选项 B 错误；金钱属于消耗物，选项 C 错误；牛属于不可分物，选项 D 错误。

5. 张老汉立下遗嘱，等他死后由他的小儿子张二继承张老汉名下的一处房屋。张老汉死亡后，张二要求继承该房屋，张二的哥哥张一提出异议，认为虽然有父亲的遗嘱，但是由于房屋需要登记才能转移所有权。因此张一否认张二对房屋享有所有权。关于该案例，



下列说法中正确的是（ ）。

- A. 张二从继承开始时取得房屋的所有权
- B. 张二只有办理房屋登记后才能取得房屋的所有权
- C. 张二从父亲立下遗嘱时就取得了房屋的所有权
- D. 张二的继承属于基于法律行为的物权变动

【正确答案】A

【答案解析】非基于法律行为的物权变动主要包括三类：（1）基于事实行为。（2）基于法律规定。《民法典》第二百三十条规定，“因继承取得物权的，自继承开始时发生效力。”

（3）基于公法行为。因此选项 A 正确，选项 BCD 错误。

【点评】选项 D，因为继承而发生的物权变动，是基于《民法典·继承编》的直接规定。所以教材中将其列为“基于法律规定”而产生的物权变动，并非“基于法律行为”的物权变动。

6. 下列有关缔约过失责任和违约责任区别的表述中，错误的是（ ）。

- A. 缔约过失赔偿的是信赖利益的损失；违约责任赔偿的是可期待利益的损失
- B. 缔约过失责任适用于合同未成立、合同未生效、合同无效等情况；违约责任适用于生效合同
- C. 缔约过失责任赔偿的损失要大于或等于违约责任赔偿的损失
- D. 缔约过失责任发生在合同成立之前；而违约责任产生于合同生效之后

【正确答案】C

【答案解析】缔约过失赔偿的是信赖利益的损失；而违约责任赔偿的是可期待利益的损失。可期待利益的损失要大于或者等于信赖利益的损失。

7. 甲公司向乙公司购买了一批电脑，双方在合同中未约定履行期限。下列说法错误的是（ ）。

- A. 甲公司可以随时提出履行，乙公司必须立即履行
- B. 双方可以补充约定履行期限
- C. 甲公司可随时请求乙公司履行，但应给其必要的准备时间
- D. 双方若有相关交易习惯的，可以从该习惯确定

【正确答案】A

【答案解析】合同生效后，当事人就质量、价款或者报酬、履行地点等内容没有约定或者约定不明确的，可以协议补充；不能达成补充协议的，按照合同有关条款或者交易习惯确定；仍不能确定的，依照下面规定：履行期限不明确的，债务人可以随时履行，债

权人也可以随时请求履行，但应当给对方必要的准备时间。需要强调的是，无论是债务人履行还是债权人请求履行，都必须给对方必要的准备时间。

8. 甲公司于 7 月 1 日向乙公司发出要约，出售一批原材料，要求乙公司在 1 个月内做出答复。该要约于 7 月 2 日到达乙公司。当月，因市场行情变化，该种原材料市场价格大幅上升，甲公司拟撤销该要约。下列关于甲公司能否撤销要约的表述中，正确的是（ ）。

- A. 不可以撤销该要约，因该要约确定了承诺期限
- B. 可以撤销该要约，撤销通知在乙公司发出承诺通知之前到达乙公司即可
- C. 可以撤销该要约，撤销通知在承诺期限届满前到达乙公司即可
- D. 可以撤销该要约，撤销通知在乙公司发出承诺通知之前发出即可

【正确答案】A

【答案解析】根据规定，要约人确定了承诺期限的要约不可撤销。本题中，要求乙公司在 1 个月内作出答复，一个月就是承诺期限，要约人确定了承诺期限的要约不可撤销，选项 A 正确。

9. 因虚假登记被撤销的合伙企业，其直接责任人自登记被撤销之日起一段期限内不得再次申请合伙企业登记，该期限为（ ）。

- A. 1 年
- B. 2 年
- C. 3 年
- D. 5 年

【正确答案】C

【答案解析】因虚假登记被撤销的合伙企业，其直接责任人自登记被撤销之日起 3 年内不得再次申请合伙企业登记，登记机关应当通过国家企业信用信息公示系统予以公示。

10. 关于普通合伙企业的出资，下列说法错误的是（ ）。

- A. 合伙人可以分期缴付出资
- B. 合伙人首次缴付的出资不得低于认缴数额的 20%
- C. 合伙人以劳务出资的，其评估办法由全体合伙人协商确定
- D. 合伙人可以用土地使用权出资

【正确答案】B

【答案解析】合伙人应当按照合伙协议约定的出资方式、数额和缴付期限，履行出资义务。对首次缴付的出资额，没有法定限制。

11. 下列关于合伙企业特征的表述中，不正确的是（ ）。



- A. 共担风险是合伙人共同出资、共同经营、共享收益、共担风险四项特征中最重要的一项
- B. 合伙企业的内部事务管理主要由合伙协议规范
- C. 合伙企业应当缴纳企业所得税
- D. 合伙企业可以以自己的名义起诉和应诉

【正确答案】C

【答案解析】合伙企业的生产经营所得和其他所得，按照国家有关税收规定，由合伙人分别缴纳所得税。合伙企业不缴纳企业所得税，选项 C 表述错误。

【点评】合伙企业不具有法人资格，所以其不缴纳企业所得税，而是由合伙人分别缴纳所得税。

12. 根据公司法法律制度的规定，以下条件符合股份有限公司成立大会对出席人员的要求的是（ ）

- A. 全体发起人出席
- B. 持有表决权过半数的认股人出席
- C. 代表股份总数过半数的发起人、认股人出席
- D. 发起人、认股人出席人数占总人数三分之二以上

【正确答案】B

【答案解析】发起人应当在成立大会召开十五日前将会议日期通知各认股人或者予以公告。成立大会应当有持有表决权过半数的认股人出席，方可举行。

13. A 上市公司的董事会成员为 10 人，其中张某和田某为 A 公司的股东甲公司派出的董事。公司经营一段时间后，甲公司拟向 A 公司销售一批原材料，根据公司法法律制度的规定，下列有关 A 公司董事会对此交易进行表决程序的情况中，可以通过该事项的是（ ）。

- A. 张某和田某未出席会议，也未代理其他董事代为出席，剩余董事 4 人出席，4 人全部通过
- B. 张某和田某未出席会议，也未代理其他董事代为出席，剩余董事 6 人出席，3 人通过
- C. 全体董事均出席了会议，除张某和田某外的其他董事均未通过
- D. 张某和田某未出席会议，也未代理其他董事代为出席，剩余董事 7 人出席，5 人通过

【正确答案】D

【答案解析】根据规定，上市公司董事与董事会会议决议事项所涉及的企业或个人有关联关系的，该董事应当及时向董事会书面报告。有关联关系的董事不得对该项决议行使表决权，也不得代理其他董事代为行使表决权。该董事会会议由过半数的无关联关系董

事出席方可举行，董事会会议所作决议须经无关联关系董事过半数通过。本题无关联关系董事为 8 人，因此需要有 5 人以上出席会议才可召开，该项表决，需要经过全体无关联关系董事（8 人）过半数（5 人）以上通过。

14. 根据公司法律制度的规定，关于股东查阅权，下列表述不正确的是（ ）。

- A. 提出查阅请求者原则上应当具备股东资格
- B. 原告起诉时已经不是股东，但有初步证据证明在持股期间其合法权益受到损害，可以请求依法查阅或者复制其持股期间的公司特定文件材料
- C. 法院对股东请求查阅或者复制公司特定文件材料的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
- D. 股东查阅公司文件材料的，应当是该股东自己查阅，而不能请会计师等中介机构专业人员辅助

【正确答案】D

【答案解析】选项 AB 表述正确，提出查阅请求者应当具备股东资格。因此，公司有证据证明原告在起诉时不具有公司股东资格的，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的，有权请求依法查阅或者复制其持股期间的公司特定文件材料。

选项 D 表述正确，股东查阅公司文件材料的，可以委托会计师事务所、律师事务所等中介机构进行。

【点评】查阅股东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。有限公司如证明股东有下列情形之一，则人民法院应认定该股东的查阅请求具有“不正当目的”：

①股东自营或为他人经营的业务与公司主营业务有“实质性竞争关系”，除非公司章程另有规定或者全体股东另有约定；②股东查阅公司会计账簿，是为了向他人通报有关信息，而他人一旦获知该信息，公司合法利益即可能遭受损害；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。

15. 公司发行特殊表决权股的，对于特定事项，类别股与普通股每一股的表决权数相同。该事项是（ ）。

- A. 监事或者审计委员会成员的选举和更换
- B. 董事的选举和更换
- C. 公司发行公司债券



D. 公司增减注册资本

【正确答案】A

【答案解析】公司发行特殊表决权股的，对于监事或者审计委员会成员的选举和更换，类别股与普通股每一股的表决权数相同。

16. 根据证券法律制度的规定，关于投资者保护制度的代理权征集，下列表述错误的是（ ）。

- A. 可以作为征集人的有上市公司董事会、独立董事、持有 5%以上有表决权股份的股东或者依照法律、行政法规或者国务院证券监督管理机构的规定设立的投资者保护机构
- B. 相关主体依法征集股东权利的，征集人应当披露征集文件，上市公司应当予以配合
- C. 禁止以有偿或者变相有偿的方式公开征集股东权利
- D. 公开征集股东权利违反规定，导致上市公司或者其股东遭受损失的，应当依法承担赔偿责任

【正确答案】A

【答案解析】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依照法律、行政法规或者国务院证券监督管理机构的规定设立的投资者保护机构，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。

17. 根据证券法律制度的规定，招股说明书中引用经审计的财务报表在其最近一期截止日后 6 个月内有效。特别情况下发行人可申请适当延长，但至多不超过（ ）。

- A. 1 个月
- B. 3 个月
- C. 6 个月
- D. 5 个月

【正确答案】B

【答案解析】招股说明书中引用经审计的财务报表在其最近一期截止日后 6 个月内有效。特别情况下发行人可申请适当延长，但至多不超过 3 个月。

18. 债权人甲于 2023 年 3 月 11 日向法院提出要求乙公司破产的申请，法院于 3 月 14 日通知乙公司，并于 3 月 27 日裁定受理破产申请。下列说法中，错误的是（ ）。

- A. 乙公司于 3 月 30 日对丙公司债权的清偿无效
- B. 人民法院 2 月 7 日对乙公司财产实施的保全措施应予解除
- C. 丁公司对乙公司提出的个别诉讼尚未终结，现在应予中止

D. 3 月 27 日之后，有关乙公司的民事诉讼，所有法院不再受理

【正确答案】D

【答案解析】选项 A 说法正确，破产申请受理后，债务人个别清偿行为无效。

选项 B 说法正确，破产申请受理后，针对债务人所有保全措施都要解除。

选项 C 说法正确，破产申请受理后，个别清偿诉讼应中止。

选项 D 说法错误，破产申请受理后，有关债务人的民事诉讼应当由受理破产案件的法院受理。

19. 根据《企业破产法》的规定，下列债务中，不属于共益债务的是（ ）。

A. 债务人财产致人损害所产生的债务

B. 管理人或者相关人员执行职务致人损害所产生的债务

C. 为债务人继续营业而应支付的劳动报酬和社会保险费用以及由此产生的其他债务

D. 破产申请受理前债务人尚未支付的执行申请费

【正确答案】D

【答案解析】根据《企业破产法》规定，人民法院受理破产申请后发生的下列债务，为共益债务：（1）因管理人或者债务人请求对方当事人履行双方均未履行完毕的合同所产生的债务；（2）债务人财产受无因管理所产生的债务；（3）因债务人不当得利所产生的债务；（4）为债务人继续营业而应支付的劳动报酬和社会保险费用以及由此产生的其他债务；（5）管理人或者相关人员执行职务致人损害所产生的债务；（6）债务人财产致人损害所产生的债务。破产申请受理前债务人尚未支付的案件受理费、执行申请费，不具有为全体债权人共同利益支付的性质，故只能作为破产债权清偿。

20. A 银行在向 B 公司承兑其申请的银行承兑汇票时，在汇票上未加盖规定的专用章而加盖 A 银行公章和其法定代表人的签章。根据票据法律制度的规定，下列说法正确的是（ ）。

A. 补盖承兑专用章后，A 银行应当承担票据责任

B. 该票据无效

C. A 银行应当承担票据责任

D. 该签章无效，但不影响其他真实签章的效力

【正确答案】C

【答案解析】银行公章和专用章具有同等效力。根据《高法审理票据纠纷案司法解释》的规定，银行承兑汇票的承兑人在票据上未加盖规定的专用章而加盖该银行的公章，签章人应当承担票据责任。因此 A 银行作为签章人，承担票据责任。



21. 某国有独资公司拟改制为国有资本控股公司，涉及重新安置企业职工。对此，下列说法错误的是（ ）。

- A. 职工安置方案由原企业与投资者制订
- B. 改制后企业与留用的职工重新签订劳动合同
- C. 留用的职工在改制前企业的工作年限应合并计算为在改制后企业的工作年限
- D. 原企业不用向继续留用的职工支付经济补偿金

【正确答案】B

【答案解析】改制为国有控股企业的，改制后企业继续履行改制前企业与留用的职工签订的劳动合同。

22. 下列关于我国反垄断行政执法与民事诉讼的表述中，不正确的是（ ）。

- A. 国家市场监督管理总局承担反垄断统一执法职能
- B. 国务院反垄断委员会并不是执法机构，而是关于反垄断工作的议事协调机构
- C. 原告知道权益受到损害及义务人之日起超过 3 年，且原告起诉时被诉垄断行为仍然持续，被告提出诉讼时效抗辩的，损害赔偿应当自原告向人民法院起诉之日起向前推算 3 年计算
- D. 在反垄断民事诉讼中，当事人聘请具有相应专门知识的人员出庭，就案件的专门性问题发表的专业意见，属于《民事诉讼法》上的证据

【正确答案】D

【答案解析】在反垄断民事诉讼中，当事人聘请具有相应专门知识的人员出庭，就案件的专门性问题发表的专业意见，不属于《民事诉讼法》上的证据；而是作为法官判案的参考依据。

23. 甲企业专门从事薯片生产加工，其持有乙薯片加工企业 55% 的股份，甲企业与乙企业上一会计年度在中国境内的营业额均超过了 15 亿元，为了达到进一步的控制，甲企业收购了乙加工企业剩余 45% 的股份，达到了全资控股，关于该收购行为，下列符合反垄断法律制度规定的是（ ）。

- A. 由于甲企业和乙企业的境内营业额达到了申报的标准，因此需要进行申报
- B. 甲企业此时并购股权的行为不需要向国务院反垄断执法机构申报
- C. 由于甲企业和乙企业的境内营业额未达到申报的标准，因此不需要进行申报
- D. 并购股权取得控制权的行为不属于经营者集中的方式，不涉及申报的问题

【正确答案】B

【答案解析】根据规定，参与集中的一个经营者拥有其他每个经营者 50% 以上有表决

权的股份或者资产的，免于申报。本题中，甲企业和乙企业的境内营业额虽然达到了申报标准，但甲企业在并购之前已经持有乙企业 50% 以上的股份，再进行收购的，不需要进行申报。

24. 下列关于对外直接投资的说法不正确的是（ ）。

- A. 对外直接投资，中国是母国；外商直接投资，中国是东道国
- B. 对外直接投资属于国际直接投资
- C. 对外直接投资与被投资企业的经营管理控制权相联系
- D. 投资者对外直接投资，无需遵循投资者母国的法律法规

【正确答案】D

【答案解析】选项 ABC 表述正确，对外直接投资与外商直接投资从性质上说均属国际直接投资，区别仅在于资金的流向：在外商直接投资中，中国是资金输入国，是投资者的东道国；在对外直接投资中，中国是资金输出国，是投资者的母国。因此，同外商直接投资一样，对外直接投资也与被投资企业的经营管理控制权相联系，这是其区别于对外间接投资的核心特征。

选项 D 表述错误，中国境内投资者对外直接投资，需要遵守投资所在国即东道国的法律和政策，以及中国与有关东道国签订的双边投资保护协定和双方共同缔结或参加的多边条约中的相关规定。与此同时，作为投资者的母国，中国国内法中的相关规定当然也要予以适用。

25. 在外商投资安全审查机制方面，《通知》规定采取部际联席会议形式，由（ ）“双牵头”，会同相关部门共同进行审查。

- A. 国家发展改革委和国务院
- B. 国家发展改革委和商务部
- C. 商务部和市场监督管理总局
- D. 商务部和国务院

【正确答案】B

【答案解析】在审查机制方面，《通知》规定采取部际联席会议形式，由国家发展改革委和商务部“双牵头”，会同相关部门共同进行审查。

26. 根据证券法律制度的规定，下列证券发行与交易行为中，不适用《证券法》的是（ ）。

- A. 股票的发行与交易
- B. 公司债券的发行与交易
- C. 存托凭证的发行与交易



## D. 政府债券的发行与交易

【正确答案】D

【答案解析】《证券法》规定：在中华人民共和国境内，股票、公司债券、存托凭证和国务院依法认定的其他证券的发行和交易，适用本法；本法未规定的，适用《中华人民共和国公司法》和其他法律、行政法规的规定。政府债券、证券投资基金份额的上市交易，适用本法；其他法律、行政法规另有规定的，适用其规定。资产支持证券、资产管理产品发行、交易的管理办法，由国务院依照本法的原则规定。

选项D中，政府债券的发行，不适用《证券法》。

【点评】注意区分是“发行”还是“上市交易”。

如果是政府债券、证券投资基金份额的“发行”，不适用《证券法》。如果是这二者的“上市交易”，适用《证券法》。

## 二、多项选择题

1. 对下列债权请求权提出诉讼时效抗辩的，人民法院不予支持的是（ ）。

- A. 支付存款本金及利息请求权
- B. 兑付国债、金融债券以及向不特定对象发行的企业债券本息请求权
- C. 基于投资关系产生的缴付出资请求权
- D. 身体受到伤害要求赔偿

【正确答案】ABC

【答案解析】身体受到伤害要求赔偿适用诉讼时效制度。

2. 下列关于共有的说法正确的有（ ）。

- A. 按份共有人对共有的不动产或者动产作重大修缮的，应当经占份额 2/3 以上的按份共有人同意，但共有人之间另有约定的除外
- B. 对共同共有的不动产或者动产作重大修缮的，应当经全体共同共有人同意，但共有人之间另有约定的除外
- C. 在共有人内部关系上，除共有人另有约定外，按份共有人按照份额享有债权、承担债务
- D. 对共有物的管理费用以及其他负担，有约定的，按照约定；没有约定或者约定不明确的，按份共有人按照其份额负担，共同共有人共同负担

【正确答案】ABCD

【答案解析】根据规定，处分共有的不动产或者动产以及对共有的不动产或者动产作重大修缮、变更性质或者用途的，应当经占份额 2/3 以上的按份共有人或者全体共同共有

人同意，但共有人之间另有约定的除外。在共有人内部关系上，除共有人另有约定外，按份共有人按照份额享有债权、承担债务。对共有物的管理费用以及其他负担，有约定的，按照约定；没有约定或者约定不明确的，按份共有人按照其份额负担，共同共有人共同负担。

3. 下列选项中，属于当事人可以申请预告登记的情形有（ ）。

- A. 以预购商品房设定抵押
- B. 预购商品房
- C. 房屋所有权转让、抵押
- D. 以销售商品房设定质押

【正确答案】ABC

【答案解析】根据规定：具体有下列情形之一的，当事人可以申请预告登记：（1）预购商品房；（2）以预购商品房设定抵押；（3）房屋所有权转让、抵押；（4）法律、法规规定的其他情形。

4. 根据规定，下列有关定金的说法中，正确的有（ ）。

- A. 当事人既约定违约金，又约定定金的，一方违约时，对方可以选择适用违约金或者定金条款
- B. 当事人在迟延履行或有其他违约行为时，当然适用定金罚则
- C. 定金不足以弥补一方违约造成的损失，对方可以请求赔偿超过定金数额的损失
- D. 因不可抗力致使主合同不能履行的，不适用定金罚则

【正确答案】ACD

【答案解析】选项 B 错误，当事人在迟延履行或有其他违约行为时，并不当然适用定金罚则，只有因当事人一方迟延履行或者其他违约行为，致使合同目的不能实现，可以适用定金罚则，但法律另有规定或者当事人另有约定的除外。

5. 根据合同法律制度的规定，一般保证的保证人在主合同纠纷未经审判或者仲裁，并就债务人财产依法强制执行仍不能履行债务前，对债权人可以拒绝承担保证责任。下列情形中，一般保证的保证人不得行使上述权利的有（ ）。

- A. 债务人被宣告失踪，且无可供执行的财产
- B. 债务人移居国外，但国内有其购买现由亲属居住的住宅
- C. 人民法院已经受理债务人破产案件
- D. 保证人口头表示放弃该权利

【正确答案】AC



【答案解析】有下列情形之一的，保证人不得行使抗辩权：（1）债务人下落不明，且无财产可供执行；（2）人民法院已经受理债务人破产案件；（3）债权人有证据证明债务人的财产不足以履行全部债务或者丧失履行债务能力；（4）保证人以书面形式放弃规定的权利的（口头表示放弃无效）。

6. 甲为某普通合伙企业的合伙人，该合伙企业经营手机销售业务。甲拟再设立一家经营手机销售业务的个人独资企业。下列关于甲能否设立该个人独资企业的表述中，违反《合伙企业法》规定的有（ ）。

- A. 甲经其他合伙人一致同意，可以设立该个人独资企业
- B. 甲可以设立该个人独资企业，除非合伙协议另有约定
- C. 甲如不执行合伙企业事务，就可以设立该个人独资企业
- D. 甲只要具有该合伙企业合伙人的身份，就不可以设立该个人独资企业

【正确答案】ABC

【答案解析】根据规定，普通合伙企业的合伙人不得自营或者同他人合作经营与本合伙企业相竞争的业务，故选项 D 的说法正确。即这是绝对禁止的，无论其他合伙人是否一致同意、合伙协议是否有约定、合伙人是否执行企业事务，都是绝对禁止的，因此选项 ABC 说法错误。

7. 甲、乙、丙三人投资设立了一家普通合伙企业。后甲在向丁借款时，以其在合伙企业中的财产份额出质，合伙人乙和丙得知后表示反对。对此，下列各项中正确的有（ ）。

- A. 甲的出质行为有效
- B. 甲的出质行为无效
- C. 如果丁是善意第三人，因出质行为无效给丁造成损失，合伙企业应当承担赔偿责任
- D. 如果丁是善意第三人，因出质行为无效给丁造成损失，甲应当承担赔偿责任

【正确答案】BD

【答案解析】合伙人以其在合伙企业中的财产份额出质的，须经其他合伙人一致同意；未经其他合伙人一致同意，其行为无效，由此给善意第三人造成损失的，由行为人依法承担赔偿责任。

8. 根据《中华人民共和国公司法》的规定，在下列情形中，有限责任公司的董事、监事、高级管理人员可以同本公司订立合同或者进行交易的有（ ）。

- A. 按照公司章程的规定经董事会决议通过
- B. 按照公司章程的规定经经理同意
- C. 按照公司章程的规定经股东会决议通过

D. 按照公司章程的规定经监事会决议通过

【正确答案】AC

【答案解析】董事、监事、高级管理人员，直接或者间接与本公司订立合同或者进行交易，应当就与订立合同或者进行交易有关的事项向董事会或者股东会报告，并按照公司章程的规定经董事会或者股东会决议通过。

9. 根据公司法律制度的规定，下列关于国有独资公司董事会的表述中，错误的有（ ）。

A. 董事长由董事会选举产生

B. 董事会有权决定包括增加公司注册资本在内的重大事项

C. 董事会成员中应当有公司职工代表

D. 董事每届的任期为 4 年

【正确答案】ABD

【答案解析】选项 A 表述错误，国有独资公司的董事长和副董事长，由履行出资人职责的机构从董事会成员中指定。

选项 B 表述错误，增加公司注册资本的决议必须由履行出资人职责的机构决定。

选项 D 表述错误，董事每届任期不得超过 3 年。

【点评】国有独资公司不设股东会，由履行出资人职责的机构行使股东会职权，且履行出资人职责的机构可以授权公司董事会行使股东会的部分职权。注意应当由履行出资人职责的机构决定的重大事件。

10. 根据票据法律制度的规定，下列选项中，属于票据的特征的有（ ）。

A. 金钱证券

B. 文义证券

C. 设权证券

D. 债权证券

【正确答案】ABCD

【答案解析】票据的特征包括：票据是“文义证券”、票据是“金钱债权证券”、票据是“要式证券”、票据是“设权证券”。

11. 根据国有资产评估管理的有关规定，国家出资企业及其各级子企业的下列行为中，应当进行资产评估的有（ ）。

A. 以无形资产对外投资

B. 资产涉讼

C. 企业分立



D. 整体改建为股份有限公司

【正确答案】ABCD

【答案解析】根据国有资产评估管理的有关规定，国家出资企业及其各级子企业以非货币资产对外投资、资产涉讼，企业分立、整体改建为股份有限公司应当进行评估。

12. 根据反垄断法律制度的规定，下列具有竞争关系的经营者之间的约定中，属于横向垄断协议的有（ ）。

- A. 联合限定特定经营者不得与其具有竞争关系的经营者进行交易
- B. 划分原材料的采购区域
- C. 固定向第三人转售商品的价格
- D. 限制使用新设备

【正确答案】ABD

【答案解析】选项 A 当选，属于联合抵制交易。

选项 B 当选，属于分割销售市场或者原材料采购市场的协议。

选项 C 不选，属于纵向垄断协议。

选项 D 当选，属于限制购买新技术、新设备或者限制开发新技术、新产品的协议。

13. 下列选项适用《对外贸易法》的有（ ）。

- A. 货物进出口
- B. 技术进出口
- C. 国际服务贸易
- D. 与技术进出口相关的知识产权保护

【正确答案】ABCD

【答案解析】我国对外贸易法律制度适用于货物进出口、技术进出口、国际服务贸易以及与此相关的知识产权保护。

14. 下列属于外商投资的有（ ）。

- A. 外国投资者单独在中国境内设立外商投资企业
- B. 外国投资者与中国自然人共同在中国境内设立外商投资企业
- C. 外国投资者取得中国境内企业的股份
- D. 外国投资者与其他投资者共同在中国境内投资新建项目

【正确答案】ABCD

【答案解析】外商投资，是指外国的自然人、企业或者其他组织（即外国投资者）直接或者间接在中国境内进行的投资活动，包括下列情形：（1）外国投资者单独或者与其他

投资者共同在中国境内设立外商投资企业；（2）外国投资者取得中国境内企业的股份、股权、财产份额或者其他类似权益；（3）外国投资者单独或者与其他投资者共同在中国境内投资新建项目；（4）其他方式。上述“其他投资者”，包括中国的自然人在内。

15. 甲股份有限公司为未公开转让的非上市公众公司，2020 年 4 月准备定向发行新股，根据证券法律制度的规定，下列其确定的发行对象的情形中，符合法律规定有（ ）。

- A. 向本公司的 12 名核心员工、监事 2 名和符合规定的本行业 20 名自然人投资者发行
- B. 向本公司 300 名股东定向配售股份
- C. 向本公司的 10 名董事、1 名总经理、1 名副经理和符合规定的本行业 20 家机构投资者发行
- D. 向本公司的 30 名核心员工、1 名总经理和 10 名监事发行

【正确答案】ABCD

【答案解析】根据规定，定向发行特定对象的范围。特定对象的范围包括下列机构或者自然人：（1）公司股东；（2）公司的董事、监事、高级管理人员、核心员工；（3）符合投资者适当性管理规定的自然人投资者、法人投资者及其他经济组织。股票未公开转让的公司确定发行对象时，符合本条第（3）项规定的投资者合计不得超过 35 名。注意本题关键是看“符合投资者适当性管理规定的自然人投资者、法人投资者及其他经济组织是否超过 35 名”，“公司股东与公司的董事、监事、高级管理人员、核心员工”，这两项没有 35 名的限制。

选项 A 正确，“本行业 20 名自然人投资者”，未超过 35 名，符合规定。

选项 B 正确，只有本公司股东，不涉及符合投资者适当性管理规定的自然人投资者、法人投资者及其他经济组织”，符合规定。

选项 C 正确，“本行业 20 家机构投资者”，未超过 35 名，符合规定。

选项 D 正确，只有本公司董事、监事、高级管理人员、核心员工，不涉及符合投资者适当性管理规定的自然人投资者、法人投资者及其他经济组织”，符合规定。

16. 根据证券法律制度的规定，关于上市公司向特定对象发行股票，下列表述正确的有（ ）。

- A. 董监高最近 3 年受到证监会行政处罚或最近 1 年受到证交所公开谴责的，不得向特定对象发行
- B. 该决议应由董事会作出决议，并报股东会批准
- C. 本次发行股票需要经过证监会的核准
- D. 本次发行募集资金后不能严重影响公司生产经营的独立性



【正确答案】 ABD

【答案解析】 上市公司发行股份，证监会履行的是注册程序，而不是核准程序。

### 三、案例分析题

1. 2019 年 7 月 30 日，人民法院受理了甲公司的破产申请，并同时指定了管理人。管理人接管甲公司后，在清理其债权债务过程中，有如下事项：

(1) 2018 年 4 月，甲公司向乙公司采购原材料而欠乙公司 80 万元货款未付。2019 年 3 月，甲乙双方签订一份还款协议，该协议约定：甲公司于 2019 年 9 月 10 日前偿还所欠乙公司货款及利息共计 87 万元，并以甲公司所属一间厂房作抵押。还款协议签订后，双方办理了抵押登记。乙公司在债权申报期内就上述债项申报了债权。

(2) 2018 年 6 月，丙公司向 A 银行借款 120 万元，借款期限为 1 年。甲公司以其所属部分设备为丙公司提供抵押担保，并办理了抵押登记。借款到期后，丙公司未能偿还 A 银行贷款本息。经甲公司、丙公司和 A 银行协商，甲公司用于抵押的设备被依法变现，所得价款全部用于偿还 A 银行，但尚有 20 万元借款本息未能得到清偿。

(3) 2018 年 7 月，甲公司与丁公司签订了一份广告代理合同，该合同约定：丁公司代理发布甲公司产品广告；期限 2 年；一方违约，应当向另一方承担违约金 20 万元。至甲公司破产申请被受理时，双方均各自履行了部分合同义务。

(4) 2018 年 8 月，甲公司向李某购买一项专利，尚欠李某 19 万元专利转让费未付。李某之子小李创办的戊公司曾于 2018 年 11 月向甲公司采购一批电子产品，尚欠甲公司货款 21 万元未付。人民法院受理甲公司破产申请后，李某与戊公司协商一致，戊公司在向李某支付 19 万元后，取得李某对甲公司的 19 万元债权。戊公司向管理人主张以 19 万元债权抵销其所欠甲公司相应债务。

要求：根据上述内容，分别回答下列问题：

(1) 管理人是否有权请求人民法院对甲公司将厂房抵押给乙公司的行为予以撤销？并说明理由。

【正确答案】 管理人有权请求人民法院予以撤销。根据规定，人民法院受理破产申请前 1 年内，债务人对没有财产担保的债务提供财产担保的，管理人有权请求人民法院予以撤销。本题中，甲在人民法院受理破产申请前 1 年内对之前的没有担保的乙的货款设定了担保，因此这是可以撤销的。(2 分)

【点评】 人民法院受理破产申请前 1 年内，涉及债务人财产的下列行为，管理人有权请求人民法院予以撤销：(1) 无偿转让财产的；(2) 以明显不合理的价格进行交易的；

(3) 放弃债权的; (4) 对没有财产担保的债务提供财产担保的; (5) 对未到期债务提前清偿的。

(2) A 银行能否将尚未得到清偿的 20 万元欠款向管理人申报普通债权, 由甲公司继续偿还? 并说明理由。

【正确答案】A 银行不能将尚未得到清偿的 20 万元欠款向管理人申报普通债权。根据规定, 如破产人仅作为担保人为他人债务提供物权担保, 担保债权人的债权虽然在破产程序中可以构成别除权, 但因破产人不是主债务人, 在担保物价款不足以清偿担保债额时, 余债不得作为破产债权向破产人要求清偿, 只能向原主债务人求偿。本题中甲仅为丙提供了抵押担保, 因此对于抵押物不能够清偿的部分, A 银行只能够要求丙清偿, 不能够向甲申报债权。(3 分)

【点评】别除权人如放弃优先受偿权利, 其债权也不能转为对破产人的破产债权, 因两人之间只有担保关系, 无基础债务关系。

(3) 如果管理人决定解除甲公司与丁公司之间的广告代理合同, 并由此给丁公司造成实际损失 5 万元, 则丁公司可以向管理人申报的债权额应为多少? 并说明理由。

【正确答案】丁公司可以向管理人申报的债权额为 5 万元。根据规定, 管理人依照《企业破产法》规定解除合同的, 对方当事人以因合同解除所产生的损害赔偿请求权申报债权。可申报的债权以实际损失为限, 违约金不作为破产债权。本题中管理人解除甲丁之间的合同给丁造成的损失是 5 万元, 因此丁只能够以 5 万元去申报债权。(3 分)

【点评】管理人如果要求继续履行合同, 那么产生的债务是共益债务; 管理人如果要求解除合同, 那么产生的债务是普通债权。

(4) 戊公司向管理人提出以 19 万元债权抵销其所欠甲公司相应债务的主张是否成立? 并说明理由。

【正确答案】戊公司的主张不成立。根据规定, 债务人的债务人在破产申请受理后取得他人对债务人的债权的, 不得抵销。本题中戊公司是在破产申请受理后取得李某对甲的债权的, 因此戊公司不能够主张债务抵销。(2 分)

【点评】破产中不得抵销情形包括:

(1) (破产后取得) 破产人的债务人在破产申请受理后, 取得他人对破产人的债权的, 不得主张抵销。比如: 乙企业欠甲企业 100 万元的债务, 甲企业欠丙企业 120 万元的债



务，人民法院受理甲企业的破产申请后，乙企业以 50 万元的价格取得了丙企业 120 万元的债权，则乙企业不得行使抵销权。如果抵销了，对乙企业肯定有利，但损害了其他债权人的利益。《企业破产法》的基本原则是“公平”地清偿“全体债权人”。

(2) (恶意创设债务) 债权人已知破产人有不能清偿到期债务或者破产申请的事实，对破产人负担债务的，不得抵销；但债权人因为法律规定或者有破产申请一年前所发生的原因而负担债务的除外。

比如：甲企业欠丙企业 120 万元的债务，丙企业知道甲企业即将提出破产申请，将“不久于人世”，赶紧从甲企业购买了 120 万元的机器设备，但未付款，即丙企业又欠甲企业 120 万元的债务。在本案中，丙企业不得行使抵销权。如果丙企业欠甲企业 120 万元的债务发生在破产申请 1 年以前，则丙企业可以行使抵销权。

(3) (恶意创设债权) 破产人的债务人已知破产人有不能清偿到期债务或者破产申请的事实，对破产人取得债权的，不得抵销；但破产人的债务人因为法律规定或者有破产申请一年前所发生的原因而取得债权的除外。比如，乙企业欠甲企业 100 万元的借款，乙企业知道甲企业即将提出破产申请，将“不久于人世”，赶紧向甲企业销售了 100 万元的设备，即乙企业又取得了对甲企业 100 万元的债权。在本案中，乙企业不得行使抵销权。如果乙企业取得对甲企业债权的时间发生在破产申请 1 年以前，则乙企业可以行使抵销权。

(4) 股东的破产债权，不得与其欠付的注册资本、抽逃出资、滥用股东权利或关联关系损害公司利益等债务相抵销。

2. 2021 年 3 月 13 日，甲销售公司与乙物资配套公司（以下简称乙公司）签订了一份工矿产品购销合同，双方约定：由甲公司向乙公司供应特定系列产品，供货总值 50 万元人民币，结算方式为银行承兑汇票。为此，乙公司到 A 银行申请了 1 张金额为 50 万，出票后 6 个月付款的银行承兑汇票，A 银行签章时记载：到期日之前乙公司足额交付票款，承兑银行方予承兑。同日，B 银行与甲公司签订一份票据保证协议，协议约定：B 银行对 A 银行承兑汇票承担连带保证责任。之后乙公司将票据交给甲公司。

2021 年 3 月 18 日，甲公司的出纳小王为了购买一个古董花瓶，伪造了甲公司的签章，将票据偷出，并将票据交付给不知情的古董商林某以换取花瓶。

2021 年 9 月，林某于票据到期后到 A 银行请求付款，A 银行以乙公司未足额支付票款为由拒绝付款。林某到 B 银行，要求 B 银行承担票据保证责任，B 银行以自己未在票据上以保证人身份签章为由拒绝承担票据责任。林某找到了小王和甲公司，要求小王和甲公

司承担票据责任，小王以自己未在票据上签章为由拒绝承担责任，甲公司表示票据是伪造的，自己不知情为由拒绝承担票据责任。

要求：根据上述事实及有关票据法律制度的规定，回答下列问题：

(1) A 银行拒付理由是否成立？并说明理由。

【正确答案】A 银行拒付理由成立。(1 分) 付款人承兑汇票，不得附有条件；承兑附有条件的，视为拒绝承兑。题目中 A 银行承兑时附有条件，视为拒绝承兑。因此不承担票据责任。(1.5 分)

(2) B 银行拒绝承担票据保证责任的理由是否成立？并说明理由。

【正确答案】B 银行拒绝承担票据保证责任的理由成立。(1 分) 保证人未在票据或者粘单上记载“保证”字样，而另行签订保证合同或者保证条款的，不属于票据保证。(1.5 分)

(3) 小王拒绝承担票据责任的理由是否成立？并说明理由。

【正确答案】小王拒绝承担票据责任的理由成立。(1 分) 根据规定，伪造人不承担票据责任，应承担民事责任，构成犯罪的应承担刑事责任。(1.5 分)

(4) 甲公司拒绝承担票据责任的理由是否成立？并说明理由。

【正确答案】甲公司拒绝承担票据责任的理由成立。(1 分) 根据规定，票据伪造中的被伪造人不承担票据责任。(1.5 分)

3. 2017 年 10 月，甲融资租赁公司（下称甲公司）与乙公司订立一份融资租赁合同。该合同约定：甲公司按乙公司要求，从国外购进一套玻璃生产线设备租赁给乙公司使用；租赁期限 10 年，从设备交付时起算；年租金 400 万元（每季支付 100 万元），从设备交付时起算；双方未约定租赁期限届满后设备的归属。为了保证乙公司履行融资租赁合同规定的义务，丙公司的分公司 A 在经丙公司董事会决议通过后，与甲公司订立了保证合同，约定在乙公司不履行融资租赁合同规定的义务时，由丙公司的分公司承担保证责任。甲公司依约将采购的设备交付给乙公司使用；乙公司依约开始向甲公司支付租金。

合同履行期间，甲公司获悉：乙公司在融资租赁合同洽谈期间所提交的会计报表严重不实；隐瞒了逾期未还银行巨额贷款的事实。甲公司随即与乙公司协商，并达成了进一步加强担保责任的协议，即：乙公司将其所有的一栋厂房作抵押，作为其履行融资租赁合同项下义务的担保。为此，甲公司与乙公司订立了书面抵押合同，乙公司将用于抵押的厂房的所有权证书交甲公司收存，但未办理登记。

尽管如此，乙公司还是继续停止向甲公司支付租金。经甲公司多次催告，乙公司一直未支付租金，符合合同约定解除条件。甲公司调查的情况显示：乙公司实际已处于资不抵



债的境地。

合同履行期间，承租物经过一段时期的维修，乙公司认为，既然租赁物的所有权归出租人所有，那么相应维修费应该由甲公司承担。

要求：根据本题所述内容，分别回答下列问题：

（1）租赁期限届满后，玻璃生产线设备归甲融资租赁公司还是乙公司？并说明理由。

【正确答案】租赁期限届满后，玻璃生产线设备归甲融资租赁公司。（1分）根据规定，出租人和承租人可以约定租赁期限届满租赁物的归属；对租赁物的归属没有约定或者约定不明确，依据民法典的有的规定仍不能确定的，租赁物的所有权归出租人。（2分）

（2）甲公司是否可以解除融资租赁合同？并说明理由。

【正确答案】甲公司可以解除融资租赁合同。（1分）根据规定，承租人应当按照约定支付租金。承租人经催告后在合理期限内仍不支付租金的，出租人可以请求支付全部租金；也可以解除合同，收回租赁物。在本题中，乙公司停止向甲公司支付租金，经甲公司多次催告，乙公司一直未支付租金，因此，甲公司可以解除融资租赁合同。（2分）

【点评】有下列情形之一，出租人可以解除融资租赁合同：（1）承租人未按照合同约定的期限和数额支付租金，符合合同约定的解除条件，经出租人催告后在合理期限内仍不支付的；（2）承租人未经出租人同意，将租赁物转让、抵押、质押、投资入股或者以其他方式处分的；（3）合同对于欠付租金解除合同的情形没有明确约定，但承租人欠付租金达到两期以上，或者数额达到全部租金 15%以上，经出租人催告后在合理期限内仍不支付的；（4）承租人违反合同约定，致使合同目的不能实现的其他情形。

（3）乙公司将房产抵押给甲公司的，该抵押权是否有效？并说明理由。

【正确答案】乙公司将房产抵押给甲公司的，该抵押权无效。（1分）根据规定，当事人以建筑物设定抵押时，应当办理抵押物登记，抵押权自登记时设立。在本题中，乙公司以厂房向甲公司设定抵押时，未办理抵押物登记，因此，抵押权无效。（2分）

【点评】动产抵押是合同生效时抵押权设立，不动产抵押是合同生效并办理抵押登记时抵押权设立。

（4）乙公司认为维修费应该由甲公司承担的观点是否正确？并说明理由。

【正确答案】乙公司认为维修费应该由甲公司承担的观点是不正确的。（0.5分）根据规定，承租人应当妥善保管、使用租赁物。承租人应当履行占有租赁物期间的维修义务。因此，维修费应该由承租人乙公司承担。（1.5分）

【点评】需要注意的是，融资租赁中，承租人应当妥善保管、使用租赁物，履行占有租赁物期间的维修义务。而一般的租赁中，是出租人承担维修义务。

(5) 甲公司在乙公司停止支付租金后，可否以乙公司存在欺诈行为为由撤销融资租赁合同？并说明理由。

【正确答案】甲公司在乙公司停止支付租金后，不能以乙公司存在欺诈行为为由撤销融资租赁合同。(0.5 分) 根据规定，具有撤销权的当事人知道撤销事由后明确表示或者以自己的行为表明放弃撤销权的，撤销权消灭。这里甲公司在得知受到欺诈后，没有提出撤销合同，而是与乙公司协商后，同意继续履行合同，实质上就是以自己的行为放弃撤销权，因此，甲公司不能撤销融资租赁合同。(1.5 分)

【点评】可撤销法律行为中，有下列情形之一的，撤销权消灭：(1) 当事人自知道或者应当知道撤销事由之日起一年内、重大误解的当事人自知道或者应当知道撤销事由之日起九十日内没有行使撤销权；(2) 当事人受胁迫，自胁迫行为终止之日起一年内没有行使撤销权；(3) 当事人知道撤销事由后明确表示或者以自己的行为表明放弃撤销权。当事人自民事法律行为发生之日起五年内没有行使撤销权的，撤销权消灭。

(6) 甲公司能否要求分公司 A 承担保证责任？并说明理由。

【正确答案】甲公司可以要求分公司 A 承担保证责任。(0.5 分) 根据规定，公司的分支机构未经公司股东会或者董事会决议以自己的名义对外提供担保，相对人请求公司或者其分支机构承担担保责任的，人民法院不予支持，但是相对人不知道且不应当知道分支机构对外提供担保未经公司决议程序的除外。丙公司的分公司 A 是在经丙公司董事会决议通过后，与甲公司订立了保证合同。(1.5 分)

【点评】公司的分支机构，即分公司，其虽然不是法人，但可以在总公司授权范围内进行经济活动，属于法律关系的主体。所以经总公司依法决议，分公司可以对外提供担保。

4. 甲股份有限公司（简称甲公司）为主板上市公司，主营业务为生产、销售稀土合金镀层钢丝、钢绞线和 PC 钢绞线等金属制品，由于甲公司股权比例较为分散，因此不存在实际控制人。2017 年 2 月 1 日，甲公司公告称因筹划重大资产重组事项，公司股票停牌。甲公司准备与 A 有限责任公司达成收购资产与发行股份的协议，甲公司计划向 A 有限责任公司的股东发行股份用于购买 A 公司的全部股权，交易金额为 52000 万元。

截止 2016 年 12 月 31 日，甲公司与 A 有限责任公司经审计的财务情况如下：



单位：万元

财务数据	甲公司	A 公司	交易金额
资产总额	235890	34716	52000
资产净额	170530	34716	52000
营业收入	6032	5650	52000

注：以上资产、负债均为账面价值

2017 年 2 月 10 日，甲公司与投行专业人士讨论具体重组方案细节，重组要点如下：

(1) A 公司从事手机游戏的开发和运营，其已研发完成某款 LOL 游戏，公测后市场反馈火爆，预计收入大增。此次收购完成后，甲公司主营业务可能发生根本变化。

(2) 重组完成后的甲公司股权依然分散（无持股比例超过 30% 的股东），持股比例较高的前三名股东及一致行动人之间，互相不存在一致行动关系，甲公司依然不存在实际控制人，但 A 公司原有股东向甲公司派出的董事能够支配公司重大经营决策。

(3) 甲公司发行股份的价格为市场参考价的 60%，市场参考价为本次重组草案董事会决议公告日前 20 个交易日的公司股票均价。

2017 年 4 月 1 日，甲公司与 A 公司的重组方案因故未予决议通过，重组失败。

2018 年甲公司准备收购在深交所挂牌的上市公司 B 公司，拟一次性从 B 公司大股东手中协议收购 35%，经咨询公司法律顾问后改为要约收购。甲公司在公告要约收购报告书之前，取消了收购计划，并于 2018 年 3 月 5 日公告了原因，但于 2019 年 1 月 10 日，甲公司拟再次对 B 公司进行收购。

要求：根据上述资料分析回答下列问题：

(1) 甲公司与 A 公司的重组是否构成上市公司重大资产重组？并说明理由。

【正确答案】甲公司与 A 公司的重组构成上市公司重大资产重组。(1 分) 根据规定，上市公司购买的资产在最近一个会计年度所产生的营业收入占上市公司同期经审计的合并财务会计报告营业收入的比例达到 50% 以上，且超过 5000 万元人民币的，界定为重大资产重组。(1 分) 本题中，A 公司的资产总额未达到甲公司资产总额的 50%，但是 A 公司资产的营业收入（5650 万元）达到了甲公司营业收入（6032 万元）的 50%，且超过 5000 万元人民币，因此构成重大资产重组。(1 分)

【点评】按照重组办法中规定的比例计算规则，购买股权导致上市公司取得被投资企业控股权的，其资产总额以被投资企业的资产总额（A 公司）的账面值（34716 万元）和成交金额（52000 万元）二者中的较高者为准，因此以 52000 万元为标准来计算界定是

否达到 50%；资产净额以被投资企业的净资产额和成交金额二者中的较高者为准；营业收入以被投资企业的营业收入为准。

(2) 甲公司与 A 公司的重组是否构成“借壳上市”的情形？并说明理由。

【正确答案】甲公司与 A 公司的重组构成“借壳上市”。(1 分) 根据规定，上市公司自控制权发生变更之日起 36 个月内，向收购人及其关联人购买资产，导致上市公司主营业务发生根本变化的，属于借壳上市的情形。(1 分) 此外根据规定，上市公司股权分散，董事、高级管理人员可以支配公司重大的财务和经营决策的，视为具有上市公司控制权。本题中，控制权和主营业务均发生了变更。虽然 A 公司资产总额、营业收入和资产净额均未达到甲公司相应指标的 100% 以上，但是可能导致甲公司主营业务发生根本变化（金属制品生产转变为游戏行业），A 公司的董事可以支配甲公司重大的财务和经营决策，具有上市公司控制权，因此属于借壳上市的情形。(1 分)

【点评】判断借壳上市的关键在于“控制权变更+相关指标达到 100% 以上或主营业务发生重大变化”这两个判断原则，考试中要遵循这两条判断要点来具体分析案例。

(3) 甲公司发行股份购买 A 公司资产的股票定价是否合法？并说明理由。

【正确答案】甲公司发行股份购买 A 公司资产的股票定价不合法。(1 分) 根据规定，上市公司发行股份购买资产的股份发行价格不得低于市场参考价的 80%。本题中，甲公司发行股份的价格为市场参考价的 60% 的说法错误。(2 分)

【点评】本问较为简单，首先记住比例 80%；其次注意市场参考价的确定：市场参考价为本次发行股份购买资产的董事会决议公告日前 20 个交易日、60 个交易日或者 120 个交易日的公司股票交易均价之一。本次发行股份购买资产的董事会决议应当说明市场参考价的选取依据。

(4) 甲公司拟一次性从 B 公司大股东手中协议收购 35% 是否合法？并说明理由。

【正确答案】该行为不符合规定。(1 分) 根据规定，收购人一次性协议收购股份超过该公司已发行股份的 30% 的，应当向该公司所有股东发出全面要约。(1 分)

【点评】本问是针对强制要约收购制度。注意全面要约与部分要约的区分。全面要约是指收购人向被收购公司所有股东发出收购其所持有的全部股份的要约；部分要约是指收购人向被收购公司所有股东发出收购其所持有的部分股份的要约。

(5) 甲公司如果采取要约收购，收购比例至少是多少？

【正确答案】要约收购上市公司股份的，其预定收购的股份比例不低于该上市公司已发行股份的 5%。(2 分)



(6) 2019 年 1 月 10 日, 甲公司拟再次对 B 公司进行收购, 是否符合规定? 并说明理由。

【正确答案】不符合规定。(1 分) 根据规定, 收购人作出要约收购提示性公告后, 在公告要约收购报告书之前, 拟自行取消收购计划的, 应当公告原因; 自公告之日起 12 个月内, 该收购人不得再次对同一上市公司进行收购。(1 分)