

## 2019 年注会《经济法》冲刺必做主观题

## (一)

2016 年 3 月，甲公司因业务需要分别向乙公司和丙公司购买绒布面料和丝质面料。为筹措面料采购资金，甲公司与丁银行签订合同，约定：借款 50 万元，借期为自放款日起的 1 个月，月利率 4%。借款合同签订当日，丁银行预先扣除相应利息后发放贷款 48 万元。戊公司为甲公司借款提供保证，双方未约定保证方式属于一般保证还是连带责任保证。

甲公司和乙公司绒布面料买卖合同约定：面料总价 40 万元，乙公司交付绒布面料 3 日内一次付清；合同签订次日，甲公司给付定金 10 万元。合同签订后，甲公司如数给付定金。后因绒布面料价格上涨，乙公司要求加价，被甲公司拒绝。最终，乙公司比约定交货日期延迟 10 日才向甲公司交货。此时，甲公司因无原料投产，不能向买方按时交货，订单已被原买方取消。甲公司为此遭受损失 19 万元。鉴于乙公司的履行已无意义，甲公司拒绝接受乙公司履行，通知乙公司解除合同，要求适用定金罚则由乙公司双倍返还定金共 20 万元，并赔偿全部损失 19 万元。乙公司不同意解除合同，拒绝赔偿 19 万元损失，要求甲公司收货并支付货款。

甲公司和丙公司丝质面料买卖合同约定：甲公司向丙公司购买丝质面料 100 匹；甲公司应在收货后 10 日内检验面料质量并通知丙公司；甲公司于质量检验后 3 日内支付价款。甲公司收货后，由于业务繁忙，至收货后的第 12 日才开箱验货，发现面料质量存在问题，不能正常使用，遂通知丙公司解除合同，丙公司拒绝。验货次日，甲公司所在地山洪暴发，丝质面料全部毁损。

甲公司未能按期偿还丁银行借款。丁银行要求戊公司承担保证责任，为甲公司还本付息。戊公司拒绝，理由是：（1）4%的月利率不合法；（2）丁银行应先就甲公司财产强制执行。

根据上述内容，分别回答下列问题：

- （1）甲公司是否有权解除与乙公司的绒布面料买卖合同？并说明理由。
- （2）根据定金罚则，甲公司是否有权要求乙公司返还 20 万元？并说明理由。
- （3）适用定金罚则后，甲公司能否要求乙公司赔偿全部损失 19 万元？并说明理由。
- （4）甲公司是否有权解除与丙公司的丝质面料买卖合同？并说明理由。
- （5）丝质面料遭山洪毁损的损失由谁承担？并说明理由。
- （6）甲公司与丁银行借款合同约定的 4% 月利率是否合法？借款到期后，甲公司应向丁银行支付多少利息？并分别说明理由。
- （7）戊公司关于“丁银行应先就甲公司财产强制执行”的理由是否成立？并说明理由。

**【答案】**

(1) 本题考核法定解除。甲公司有权解除与乙公司的绒布面料买卖合同。当事人一方迟延履行债务或者有其他违约行为致使不能实现合同目的，守约方可以解除合同。因乙公司迟延履行，导致甲公司不能实现合同目的，甲公司可以主张解除买卖合同。

(2) 本题考核定金罚则。根据定金罚则，甲公司无权要求乙公司双倍返还 20 万元定金。根据规定，定金的数额由当事人约定，但不得超过主合同标的额的 20%；超过部分无效。题目中货款是 40 万元，其 20% 是 8 万元，适用定金罚则时，甲公司可以要求乙公司双倍返还 18 万元（甲公司给付的 10 万元应如数返还，8 万元是赔偿部分）。

(3) 本题考核定金罚则。适用定金罚则后，甲公司不能再要求乙公司赔偿全部损失 19 万元。根据规定，买卖合同约定的定金不足以弥补一方违约造成的损失，对方请求赔偿超过定金部分的损失的，法院可以并处，但定金和损失赔偿的数额总和不应高于因违约造成的损失，故甲公司可以要求乙公司赔偿损失 11 万元（ $19-8=11$ ）。

(4) 本题考核标的物的检验。甲公司不能解除合同。当事人约定检验期间的，买受人应当在检验期间内将标的物的数量或者质量不符合约定的情形通知出卖人。买受人怠于通知的，视为标的物的数量或者质量符合约定。题目中甲公司超过约定的检验期间，视为质量符合规定，不能主张解除合同。

(5) 本题考核标的物毁损灭失的风险负担问题。损失由甲公司承担。标的物毁损、灭失的风险，在标的物交付之前由出卖人承担，交付之后由买受人承担，但法律另有规定或者当事人另有约定的除外。题目中货物已经交付给甲公司，因此是甲公司承担风险。

(6) 本题考核借款合同中的金融机构贷款利率问题。约定 4% 月利率合法。甲公司应向丁银行支付 1.92 万元的利息。

自 2013 年 7 月 20 日起，我国全面放开金融机构贷款利率管制，除个人住房贷款利率浮动区间暂不调整外，金融机构其他贷款利率不再设上下限。题目中甲公司是向丁银行借款，这是向金融机构借款，因此利率符合规定。

《合同法》规定，借款的利息不得预先在本金中扣除。利息预先在本金中扣除的，应当按照实际借款数额返还借款并计算利息。据此可知，甲公司应按照实际借款数额 48 万元计算利息，即到期应向丁银行支付 1.92 万元的利息。

(7) 本题考核保证。戊公司的理由不成立。当事人对保证方式没有约定或者约定不明确的，按照连带责任保证承担保证责任。题目中没有约定保证方式，视为连带责任保证。连带责任保证人没有先诉抗辩权，一般保证人才有先诉抗辩权。因此戊的理由不成立。

(二)

甲股份有限公司（简称“甲公司”）为A股上市公司，2015年8月3日乙有限责任公司（简称“乙公司”）向中国证监会证券交易所提交权益变动报告书，称其自2015年7月20日开始持有甲公司股份，截至8月1日已经通过公开市场交易持有该公司已发行股份的5%。乙公司同时也将改情况通知了甲公司并予以公告。8月16日和9月3日，乙公司连续两次公告其所持甲公司股份分别增加5%，截至9月3日，乙公司成为甲的第一大股东，持股15%，甲原第一大股东丙股份有限公司（简称“丙公司”）持股13%，退居次位。

2015年9月15日，甲公告称因筹划重大资产重组事项，公司股票停牌3个月。2015年11月1日甲召开董事会会议审议丁有限责任公司（简称“丁公司”）与甲的资产重组方案，方案主要内容是：

- （1）甲拟向丁发行新股，购买丁价值60亿元的软件业务资产；
- （2）股份发行价格拟定为本次董事会决议公告前20个交易日交易均价的85%；
- （3）丁因该次重组取得的甲公司股份自发行结束之日起6个月方可自由转让。该项交易完成后，丁将持有甲12%的股份，但尚未取得甲的实际控制权；乙和丙的持股比例分别降至10%和8%。

甲董事会共有董事11人，7人开会，在讨论上述重组方案时，2名非执行董事认为，该重组方案对购入资产定价过高，同时严重稀释老股东权益，在与其他董事激烈争论之后，该2名非执行董事离席，未参加表决；其余5名董事均对重组方案投了赞成票，并决定于2015年12月25日召开临时股东大会审议该重组方案。

2015年11月5日，乙书面请求甲监事会起诉投票通过上述重组方案的5名董事违反忠实和勤勉义务，遭到拒绝，乙遂以自己的名义直接向人民法院起诉5名董事。

2015年11月20日，甲向中国证监会举报乙在收购上市公司过程中存在违反信息披露义务的行为，证监会调查发现，2015年8月1日-3日，戊和辛通过公开市场交易分别购入甲2.5%的股份；戊、辛两公司事先均向乙出具书面承诺，同意无条件按照乙指令行使各自所持甲股份的表决权。戊、辛、乙三公司均未对上述情况予以披露。

根据上述内容，回答下列问题。

- （1）乙、戊、辛公司在收购甲股份时，是否构成一致行动人？并说明理由。
- （2）乙在收购甲股份时，存在哪些不符合证券法律制度关于权益变动披露规定的行为？并说明理由。
- （3）丁与甲的资产重组方案的三项内容中，哪些不符合证券法律制度的规定？并说明

理由。

(4) 2015 年 11 月 1 日，董事会会议的到会人数是否符合公司法关于召开董事会会议法定人数的规定？并说明理由。

(5) 2015 年 11 月 1 日董事会作出的决议是否获得通过？并说明理由。

(6) 人民法院应否受理乙公司的起诉？并说明理由。

**【答案】**

(1) 本题考核“上市公司收购人”中的“一致行动人”。乙、戊、辛构成一致行动人。所谓一致行动，是指投资者通过协议、其他安排，与其他投资者共同扩大其所能支配的一个上市公司股份表决权数量的行为或事实。戊辛向乙书面承诺“无条件按照乙的指令行使甲公司的表决权”，构成一致行动。

(2) 本题考核“上市公司收购”中的“持股权益披露”。乙 8 月 1 日持有上市公司股份 5%，戊辛在 8.1-8.3 又分别购入上市公司 2.5% 的行为不符合规定。根据规定，通过证券交易所的证券交易，投资者持有或者通过协议、其他安排与他人共同持有一个上市公司已发行的股份达到 5% 时，应当在该事实发生之日起三日内，向国务院证券监督管理机构、证券交易所作出书面报告，通知该上市公司，并予公告；在上述期限内，不得再行买卖该上市公司的股票。所以在 8.1-8.3 期间，戊辛不能继续收购上市公司的股份。

乙 8 月 16 日和 9 月 3 日的公告行为不符合规定。根据规定，投资者持有或者通过协议、其他安排与他人共同持有一个上市公司已发行的股份达到百分之五后，其所持该上市公司已发行的股份比例每增加或者减少 5%，应当在该事实发生之日起 3 日内，向国务院证券监督管理机构、证券交易所作出书面报告，通知该上市公司，并予公告。

(3) 本题考核“上市公司重大资产重组”中的“发行股票购买资产”。①发行价格不符合规定。根据规定，上市公司发行股份的价格不得低于市场参考价的 90%。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。

②丁取得的股份在 6 个月后可以转让不符合规定。根据规定，特定对象以资产认购而取得的上市公司股份，自股份发行结束之日起 12 个月内不得转让。

(4) 本题考核“董事会”中的“董事会的召开”。董事会的到会人数符合规定。根据规定，董事会会议应有过半数的董事出席方可举行。题目中董事 11 人，7 人到会，符合要求。

(5) 本题考核“董事会”中的“董事会决议”。董事会的决议没有通过。根据规定，



董事会作出决议，必须经全体董事的过半数通过。题目中董事 11 人，5 人同意，不符合要求。

(6) 本题考核“股东权利”中的“股东诉讼”。法院不受理乙的起诉。根据规定，董事、高级管理人员的行为侵犯公司利益，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向人民法院提起诉讼。监事会收到规定的股东书面请求后拒绝提起诉讼，符合规定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。题目中乙持股时间不足 180 日，不符合要求。

### (三)

赵某担任甲上市公司总经理，并持有该公司股票 10 万股。钱某为甲公司董事长兼法定代表人。

2017 年 7 月 1 日，钱某召集甲公司董事会，9 名董事中有 4 人出席，另有 1 名董事孙某因故未能出席，书面委托钱某代为出席投票；赵某列席会议。会上，经钱某提议，出席董事会的全体董事通过决议，从即日起免除赵某总经理职务。赵某向董事会抗议称：公司无正当理由不应当解除其职务，且董事会实际出席人数未过半数，董事会决议无效。公司于次日公布了董事会关于免除赵某职务的决定。12 月 20 日，赵某卖出所持的 2 万股甲公司股票。

2017 年 12 月 23 日，赵某向中国证监会书面举报称：(1) 甲公司的子公司乙公司曾向甲公司全体董事提供低息借款，用于个人购房；(2) 2017 年 4 月 1 日，公司召开的董事会通过决议为母公司丙公司向银行借款提供担保，但甲公司并未公开披露该担保事项。

2018 年 1 月 16 日，中国证监会宣布对甲公司涉嫌虚假陈述行为立案调查。3 月 1 日，中国证监会宣布：经调查，甲公司存在对外提供担保未披露情形，构成虚假陈述行为；决定对甲公司给予警告，并处罚款 50 万元；认定钱某为直接责任人员，并处罚款 10 万元；认定董事李某等人为其他直接责任人员，并处罚款 3 万元。钱某辩称，公司未披露担保事项是公司实际控制人的要求，自己只是遵照指令行事，不应受处罚；李某则辩称，自己是独立董事，并不直接参与公司经营管理活动，因此不应对公司的虚假陈述行为承担任何责任。中国证监会未采纳钱某和李某的抗辩理由。

中国证监会对甲公司的行政处罚生效后，有投资者拟对甲公司提起民事赔偿诉讼。其中，周某在甲公司公开发行时即购入股票 1 万股，一直持有至今，损失 10 万元；吴某于 2017 年 6 月 20 日买入甲公司股票 1 万股，于 2018 年 1 月 5 日卖出，损失 1 万元；郑某于 2017 年 4 月 5 日买入甲公司股票 1 万股，2018 年 2 月 5 日卖出，损失 1 万元。

根据上述内容，分别回答下列问题：

- (1) 2017 年 7 月 1 日甲公司董事会的出席人数是否符合规定？并说明理由。
- (2) 甲公司董事会能否在无正当理由的情况下解除赵某的总经理职务？并说明理由。
- (3) 2017 年 12 月 20 日赵某卖出所持甲公司 2 万股股票的行为是否合法？并说明理由。
- (4) 乙公司向甲公司的所有董事提供低息借款购房的行为是否合法？并说明理由。
- (5) 2017 年 4 月 1 日甲公司董事会通过的为丙公司提供担保的决议是否合法？并说明理由。

(6) 钱某和李某各自对中国证监会行政处罚的抗辩能否成立？并分别说明理由。

(7) 投资者周某、吴某和郑某能否获得证券民事损害赔偿？并分别说明理由。

**【答案】**

(1) 本题考核股份公司董事会会议制度。2017 年 7 月 1 日甲公司董事会的出席人数符合规定。根据公司法律制度的规定，董事会会议应有过半数董事出席方可举行，但董事因故不能出席的，可以书面委托其他董事代为出席。甲公司有 9 名董事，4 名实际出席，1 名委托他人出席，符合过半数要求。

(2) 本题考核董事会的职权。董事会可在无正当理由的情况下解除赵某的总经理职务。根据公司法律制度的规定，董事会有权解聘公司总经理，并不需要理由。

(3) 本题考核股份公司股份转让的限制。2017 年 12 月 20 日赵某卖出甲公司 2 万股股票的行为不合法。根据公司法律制度的规定，公司高级管理人员在离职后半年内，不得转让其所持有的本公司股份。

(4) 本题考核公司法人权利能力限制。乙公司向甲公司所有董事提供低息购房借款的行为不合法。根据公司法律制度的规定，公司不得直接或者通过子公司向董事、监事、高级管理人员提供借款。

(5) 本题考核公司法人权利能力限制。2017 年 4 月 1 日甲公司董事会通过的为丙公司提供担保的决议不合法。根据公司法律制度的规定，公司为公司股东提供担保的，必须经股东会或者股东大会决议。

(6) 本题考核虚假陈述的行政责任。钱某的抗辩理由不能成立。根据证券法律制度的规定，上市公司董事负有保证信息披露真实、准确、完整、及时和公平的义务。公司董事受到实际控制人控制这一情形不得单独作为不予处罚的理由。李某的抗辩理由不能成立。根据证券法律制度的规定，上市公司董事负有保证信息披露真实、准确、完整、及时和公平的义务。不直接从事经营管理不得单独作为不予处罚的情形认定。

(7) 本题考核虚假陈述的民事责任。周某不能获得证券民事赔偿。根据证券法律制度

的规定，周某是在虚假陈述实施日之前买入股票，因此不能推定其损失与虚假陈述行为之间存在因果关系。吴某不能获得证券民事赔偿。根据证券法律制度的规定，吴某在虚假陈述揭露日之前已经卖出了股票，因此不能推定其损失与虚假陈述之间存在因果关系。郑某能够获得证券民事赔偿。根据证券法律制度的规定，郑某是在虚假陈述实施日之后买入甲公司股票，并在虚假陈述揭露日之后卖出该股票而发生亏损，可以推定其损失与虚假陈述之间存在因果关系。



2016年6月3日，人民法院裁定受理债务人甲公司的破产申请。同日，人民法院发布受理破产申请的公告，确定债权人申报债权的期限。在此期限内，管理人收到以下债权申报：

(1) A公司曾为甲公司的50万元银行借款提供连带保证。2016年3月，因甲公司无力偿还借款，A公司承担连带保证责任，向银行支付50万元借款本息。A公司因此向管理人申报50万元借款本息的债权。

(2) 甲公司欠B信用社60万元借款未还。C公司为该笔借款提供连带保证，但尚未承担保证责任。B信用社向管理人申报60万元借款本息的债权后，C公司也提出相同金额债权的申报。

(3) 甲公司的关联企业乙公司也进入破产程序。甲公司和乙公司对D公司负有70万元的连带债务。D公司向乙公司管理人申报70万元债权后，又向甲公司管理人申报该70万元债权。

(4) 甲公司长期拖欠E公司货款，累计20万元。E公司申报20万元本息的债权。

甲公司管理人收到上述申报后，审查了A、B、C、D、E五家债权人的相关材料，认为E公司主张的债权已经超过诉讼时效期间，故未将E公司申报的债权编入债权登记表。

根据上述内容，分别回答下列问题：

(1) 根据企业破产法律制度的规定，债权人申报债权的最短期限和最长期限分别是多少？

(2) 甲公司管理人对A公司申报的50万元借款本息债权应否确认？并说明理由。

(3) 甲公司管理人对C公司申报的60万元借款本息债权应否确认？并说明理由。

(4) 甲公司管理人对D公司申报的70万元债权应否确认？并说明理由。

(5) 甲公司管理人将E公司债权编入债权登记表的理由是否成立？并说明理由。

#### 【答案】

(1) 本题考核破产债权申报的一般规则。债权申报期限自人民法院发布受理破产申请

公告之日起计算，最短不得少于 30 日，最长不得超过 3 个月。

(2) 本题考核破产债权申报的特别规定。管理人对 A 公司申报的债权应当确认。根据规定，债务人的保证人或者其他连带债务人已经代替债务人清偿债务的，以其对债务人的求偿权申报债权。保证人 A 公司代替债务人甲公司向银行清偿 50 万元本息，可以 50 万元本息申报债权。

(3) 本题考核破产债权申报的特别规定。管理人对 C 公司申报的债权不应当确认。根据规定，债务人的保证人或者其他连带债务人尚未代替债务人清偿债务的，以其对债务人的将来求偿权申报债权。但是，债权人已经向管理人申报全部债权的除外。题目中，债权人信用社已经申报全部债权，则保证人 C 公司不能以将来求偿权申报债权。

(4) 本题考核破产债权申报的特别规定。管理人对 D 公司申报的债权应当确认。根据规定，连带债务人数人被裁定适用破产程序的，其债权人有权就全部债权分别在各破产案件中申报债权。

(5) 本题考核破产债权的确认。管理人不得将 E 公司债权编入债权登记表的理由不成立。根据规定，管理人收到债权申报材料后，应当登记造册，对申报的债权进行审查，并编制债权登记表。管理人必须将申报的债权全部登记在债权登记表上，不允许以其认为债权超过诉讼时效或债权不能成立为由拒绝编入债权登记表。

### (五)

2018 年 3 月 19 日，因甲有限责任公司（简称甲公司）出现无法清偿到期债务的事实，人民法院受理了由债权人提出的对甲公司进行破产清算的申请。管理人接管甲公司后，对其债权债务进行了清理。其中，包括以下事实：

(1) 2017 年 1 月 7 日，鉴于与乙公司之间的长期业务合作关系，甲公司向乙公司赠送复印机一台，价值 2.5 万元。

(2) 2017 年 1 月 15 日，甲公司以其部分设备作抵押，为乙公司所欠丙公司 80 万元货款提供了担保，并办理了抵押登记。后乙公司未能在约定期限内清偿所欠丙公司货款。2017 年 3 月 30 日，经甲、乙、丙三方协商，甲公司将抵押设备依法变现 70 万元，价款全部用于偿还丙公司后，丙公司仍有 10 万元货款未得到清偿。

(3) 2017 年 5 月 7 日，甲公司与丁公司订立合同，从丁公司处租赁机床一台，双方约定：租期 1 年；租金 5 万元。当日，甲公司向丁公司支付 5 万元租金，丁公司向甲公司交付机床。2018 年 3 月 8 日，甲公司故意隐瞒事实，以机床所有人的身份将该机床以 20 万元的市场价格卖给戊公司，双方约定，戊公司应于 2018 年 5 月 1 日前一次性付清全部价款。当



日，甲公司向戊公司交付了机床。人民法院受理甲公司破产清算申请后，丁公司向管理人要求返还其出租给甲公司的机床时，得知机床已被甲公司卖给戊公司而戊公司尚未支付 20 万元价款的事实。

(4) 2017 年 12 月 1 日，甲公司向 A 银行借款 100 万元，期限 1 年，庚公司为该笔借款向 A 银行提供了连带责任保证。

2018 年 4 月 5 日，由于甲公司申请的一项国家一类新药获得批准证书，经营出现转机，遂向人民法院申请和解，同时提交了和解协议草案。人民法院审查后受理了甲公司的和解申请，并裁定和解。2018 年 6 月 23 日，债权人会议通过了和解协议，主要内容如下：除对甲公司特定财产享有担保物权的债权人外，其他债权人均按 30% 的比例减免甲公司债务；自和解协议执行完毕之日起，甲公司不再承担清偿责任；甲公司与主要债权人建立战略性合作安排等。

2018 年 8 月 31 日，和解协议执行完毕。A 银行就甲公司所欠其 100 万元借款本息申报债权后，通过和解程序获偿 70%。随后，A 银行致函庚公司，要求其承担保证责任，清偿其剩余 30% 未获偿借款本息，庚公司回函拒绝，理由是：A 银行等债权人已与甲公司达成减免债务和解协议，主债务减免后，保证债务亦应按相应比例减免。

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撤销甲公司向乙公司赠送复印机的行为？并说明理由。

(2) 丙公司是否有权就其未获清偿的 10 万元货款向管理人申报债权，要求甲公司继续偿还？并说明理由。

(3) 丁公司是否有权要求戊公司返还机床？并说明理由。

(4) 丁公司是否有权要求管理人请求人民法院撤销甲公司与戊公司之间的机床买卖行为？并说明理由。

(5) 丁公司是否有权要求戊公司将 20 万元机床价款直接支付给自己？并说明理由。

(6) 庚公司拒绝对 A 银行未获清偿的 30% 借款本息承担保证责任的理由是否成立？并说明理由。

### 【答案】

(1) 本题考核破产的撤销权。无权。根据规定，债务人无偿转让财产的行为，如果发生在人民法院受理破产申请前一年内，管理人有权请求人民法院予以撤销。本题是发生在“破产申请受理 1 年以前”，因此不能撤销。

(2) 本题考核破产的别除权。无权。根据规定，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。本题甲丙之间，甲公司是抵押人，并不是主债务人，所以丙就抵押物受偿后，不足的部分不能找抵押人甲清偿，而是找主债务人乙清偿。

(3) 本题考核无权处分。无权。根据规定，虽然甲公司转让机床的行为构成无权处分，但戊公司不知甲公司对机床无处分权，且以合理的价格购得，因此构成善意取得，合法取得了机床的所有权。

(4) 本题考核破产的撤销权。无权。在本题中，戊公司受让丁公司机床的价格合理，戊公司是善意的支付合理对价的受让人，已经交付标的物，构成善意取得。所以受让人取得所有权，丁公司不能要求撤销。

(5) 本题考核破产取回权。无权。债务人占有的他人财产被违法转让给第三人，依据物权法第一百零六条的规定第三人已善意取得财产所有权，原权利人无法取回该财产的，人民法院应当按照以下规定处理：(1) 转让行为发生在破产申请受理前的，原权利人因财产损失形成的债权，作为普通破产债权清偿；(2) 转让行为发生在破产申请受理后的，因管理人或者相关人员执行职务导致原权利人损害产生的债务，作为共益债务清偿。题目中转让行为发生在破产申请受理前，所以是申报普通债权。

(6) 本题考核和解协议的效力。不成立。根据规定，和解债权人对债务人的保证人和其他连带债务人所享有的权利，不受和解协议的影响。所以保证人庚公司还是继续承担保证责任。

## (六)

2017年2月1日，甲公司与乙公司签订买卖合同，根据合同约定，甲公司向乙公司购买一批建筑材料，价款为600万元，甲公司于2017年3月19日开出面值600万元，5个月到期的商业汇票，A保证人为甲公司保证，并在票据正面注明保证字样和保证人签章。乙收到票据后按期向承兑人提示承兑，并于2017年6月9日将该票据背书转让给丙公司，丙公司又背书转让给丁公司。丁公司于2017年8月22日向承兑人提示付款，由此牵涉出以下问题：

(1) 甲公司认为票据未记载付款地和出票地，记载事项不完整，拒绝付款；承兑人认为持票人未按规定期限提示付款，拒绝付款。

(2) 丁要求乙付款，乙认为按照债务人的顺序，应先由丙付款，丁不能对其直接要求

付款，因此拒绝付款。

(3) 丁要求 A 担保人代为付款，A 同意付款。

结合以上资料，根据《票据法》的有关规定，分析回答下列问题：

(1) 影响汇票有效性的记载事项有哪些？甲的理由能否成立

(2) 承兑人拒绝付款的理由是否成立？

(3) 丁要求丙、乙、A 代为付款，属于行使什么权利？

(4) 乙公司拒绝付款的理由是否成立？并说明理由。

(5) A 保证人向丁承担保证责任后，是否有追索权？

**【答案】**

(1) 本题考核票据的记载事项。影响票据效力的记载事项是绝对记载事项。汇票的绝对记载事项包括：汇票字样；无条件支付的委托；确定的金额；付款人名称；收款人名称；出票日期；出票人签章。上述绝对记载事项缺一则该汇票无效。

出票地和付款地属于相对应记载事项，记载与否不影响票据的效力，因此，甲拒绝付款的理由不成立。

(2) 本题考核提示付款的期限。承兑人拒绝付款理由不成立。因为该票据属于出票后定期付款的汇票，持票人应在该票据到期日起 10 日内提示付款，丁提示付款的时间符合规定，因此承兑人拒绝付款理由不成立。

(3) 本题考核追索权。丁要求丙、乙、A 代为付款，属于行使票据追索权。

(4) 本题考核追索权。乙的理由不成立，根据《票据法》的规定，持票人可以不按照汇票债务人的先后顺序，对其中任何一人、数人或者全体行使追索权。因此，乙所说的按照债务人的顺序，应先由丙付款的理由是不成立的。

(5) 本题考核票据保证。A 保证人向丁承担保证责任后，有追索权。根据《票据法》的规定，保证人向持票人清偿债务后，取得票据而成为持票人，享有票据的权利，有权对被保证人及其前手行使追索权。因此，A 保证人履行了票据保证责任后，可以向出票人甲公司行使追索权。

**(七)**

甲公司作为一家建筑公司，某日承建了一项大型的玻璃幕墙安装工程，为了顺利完成工程，2018 年 1 月 25 日，甲公司与乙租赁公司签订了经营租赁合同，合同约定：甲公司从乙公司处租赁一台大型的吊装设备，租赁期间为 2018 年 2 月 1 日—2018 年 5 月 1 日，租金为 10 万元，乙公司不收取押金，但甲公司应在起租日时开出出票后 3 个月付款的汇票。2 月 1 日，

甲公司向乙公司开出了经建设银行承兑的汇票，汇票金额为 10 万元，乙公司如约交付了机器设备。2018 年 5 月 1 日，由于安装工程尚未结束，甲公司仍继续使用该设备，乙公司对此没有提出任何的异议，2018 年 6 月 1 日，安装工程结束，甲公司将设备运至乙公司，乙公司认为租赁合同约定的租赁期限为 3 个月，租赁期满甲公司未归还设备，租赁期限应相应延长 3 个月，甲公司提前归还设备，应承担违约责任。

2018 年 3 月 1 日，乙公司为支付丙贸易公司的办公用品款，将甲公司为其签发的银行承兑汇票背书转让给丙公司，在背书中，乙公司在票据背面仅签了财务专用章和法定代表人的签章，没有做其他的记载。在乙公司和丙公司的合同履行过程中，丙贸易公司在规定期限内未履行交付办公用品的义务，在乙公司催告下仍不履行，乙公司为此向人民法院提起诉讼。

经查：丙公司系由 A、B、C 三名股东共同投资设立的一家有限责任公司，该公司于 2017 年 11 月 1 日成立，注册资金为人民币 150 万元，其中：A 以现金人民币 50 万元出资；B 以房屋折价人民币 40 万元出资；C 以办公设施折价人民币 60 万元出资。公司经营一段时间后，又吸纳 D 成为股东，D 以 60 万元现金出资。后经有关中介机构评估和审定，在公司成立时，A 出资的现金如数到位；C 出资的办公设施实际价值只有人民币 15 万元。

根据上述内容，分别回答下列问题：

- (1) 甲公司开出的银行承兑汇票承兑期限是多少？并说明理由。
- (2) 甲公司与乙公司签订的租赁合同到期后，甲公司继续使用租赁物的，租赁合同是否有效？并说明理由。
- (3) 乙公司要求甲公司承担违约责任的观点是否正确？并说明理由。
- (4) 乙公司的背书是否有效？并说明理由。
- (5) 丙公司股东如何承担出资价值不实责任？并说明理由。

**【答案】**

(1) 本题考核提示承兑的期限。甲公司开出的银行承兑汇票承兑期限是在 2018 年 5 月 1 日之前。根据规定，定日付款和出票后定期付款的汇票，持票人应当在汇票到期日前向付款人提示承兑。本题中，甲公司开出的票据到期日为 2018 年 5 月 1 日，因此应该在此之前进行承兑。

(2) 本题考核不定期租赁。甲公司与乙公司签订的租赁合同到期后，甲公司继续使用租赁物的，租赁合同有效。根据《合同法》的规定，租赁期届满，承租人继续使用租赁物，出租人没有提出异议的，原租赁合同继续有效，但租赁期限为不定期。本题中，甲公司在租赁期限届满后还继续使用租赁物，而且乙公司也未提出异议，此时原租赁合同是继续有效的。



(3) 本题考核合同的解除。乙公司要求甲公司承担违约责任的观点是错误的。根据规定,对于不定期租赁,双方当事人均可以随时解除合同,但出租人解除合同应当在合理期限之前通知承租人。本题中,由于甲公司和乙公司的合同在租赁期满后转化为不定期租赁合同,那么双方均可以随时解除合同,甲公司提出解除的,乙公司不能要求其承担违约责任。

(4) 本题考核背书的记载事项。乙公司的背书是有效的。根据《票据法》的规定,背书应当由背书人签章并记载背书日期。背书未记载日期的,视为在汇票到期日前背书。另外,根据规定,单位在票据上的签章,应为该单位的财务专用章或者公章加其法定代表人或其授权的代理人的签名或者盖章。本题中,乙在背书时签上了本单位的财务专用章和法定代表人的签章,虽然没有记载背书日期和被背书人名称,但背书是有效的。

(5) 本题考核股东的出资义务。应先从 C 补足差额,不足的部分由 A 和 B 承担连带责任。根据《公司法》的有关规定,有限责任公司的股东作为出资的实物,如果实际的价额显著低于公司章程所定价额的,应当由交付出资的股东补交其差额,公司设立时的其他股东对其承担连带责任。本题中,先从 C 补交其出资差额,如果 C 不能补足该差额时, A 和 B 必须承担连带责任。后加入的 D 不承担任何责任。

查看更多注会考试政策,请进入[中华会计网校注册会计师考试栏目进行查看>>](#)



中华会计网校  
www.chinaacc.com



扫码获得更多注会备考干货



中华会计网校  
www.chinaacc.com