

《公司法、證券交易法與商業會計法》

甲、申論題部分：

- 一、設 A 股份有限公司及 B 股份有限公司之已發行有表決權股份總數均為 3,000 萬股；A 公司轉投資取得 B 公司 1,400 萬股之有表決權股份；B 公司則轉投資取得 A 公司 950 萬股之有表決權股份。A 公司去年之獲利大好，以盈餘轉增資，配發 100 萬股之有表決權股份予 B 公司。請問：
- (一)依據公司法之規定，A 公司有無將其持有 B 公司股份之狀況，通知 B 公司之義務？B 公司收到通知後，應如何處理？(10 分)
- (二)倘 A 公司及 B 公司均知悉相互間之持股狀況。A 公司對 B 公司得行使之表決權為多少股？B 公司對 A 公司得行使之表決權為多少股？(10 分)

試題評析	第一小題：法條題，有背有分，第二點 B 公司的部分考點較為冷門。 第二小題：也是法條題，但有陷阱。
高分閱讀	伊律師，公司講義第三冊 P.14-17。

【擬答】

公司法關於關係企業之規定，為規範公司與公司間因持股或其他具有實質控制關係之故，而產生經營之利害衝突或規避法令之結果，大致上可分為控制從屬公司與相互投資公司，合先敘明。

- (一)1.公司法第 369-8 條第 1 項規定：「公司持有他公司有表決權之股份或出資額，超過該他公司已發行有表決權之股份總數或資本總額三分之一者，應於事實發生之日起一個月內以書面通知該他公司。」今 B 公司已發行有表決權股份總數共 3000 萬股，A 公司持有其中 1400 萬股，持股比例已超過三分之一，應於持股超過三分之一事實發生之日起一個月內書面通知 B 公司。
- 2.同條第 3 項規定：「受通知之公司，應於收到前二項通知五日內公告之，公告中應載明通知公司名稱及其持有股份或出資額之額度。」B 公司應公告其被持股超過三分之一之公司名稱、持股額度等資訊。
- (二)1.公司法第 369-9 條第 1 項規定：「公司與他公司相互投資各達對方有表決權之股份總數或資本總額三分之一以上者，為相互投資公司。」第 369-10 條復規定：「相互投資公司知有相互投資之事實者，其得行使之表決權，不得超過被投資公司已發行有表決權股份總數或資本總額之三分之一。但以盈餘或公積增資配股所得之股份，仍得行使表決權。」
- 相互投資公司為相互持有對方已發行有表決權股份達三分之一方為該當，今 A 公司持有 B 公司已發行有表決權股份達三分之一，已如前述。A 公司已發行有表決權股份總數亦為 3,000 萬股，B 公司則持有 A 公司 950 萬股，未達三分之一。惟因 A 公司依公司法第 240 條盈餘轉增資規定配發 100 萬新股予 B 公司，然盈餘轉增資配發新股係依股東持股比例配發，因此並未改變 B 公司持有 A 公司股份比例，即配發新股後，B 公司持有 A 公司已發行有表決權股份總數仍未達三分之一。AB 兩公司非相互投資公司。
- 2.因兩公司非相互投資公司，除非有不適用第二項表決權行使限制的規定，又依 369-10 條後段規定，該盈餘轉增資配發新股 100 萬股亦可行使表決權，因此 A 公司得行使 B 公司 1400 萬股表決權，B 公司得行使 A 公司 1,050 萬股表決權。

- 二、A 股份有限公司為一公開發行公司，該公司欲辦理現金增資，對公眾募集發行股票。A 公司找到 B 證券承銷商，並與之討論本次現金增資承銷之相關事宜。B 承銷商告知 A 公司有價證券之承銷有包銷與代銷之分，包銷又有確定包銷與餘額包銷兩種。請試分別說明確定包銷、餘額包銷與代銷之意義與法律規定。(20 分)

試題評析	假實例真申論題，考出冷門到極點的承銷方式，典型的有背有分題。
高分閱讀	伊律師，證交講義第二冊 P.25-26。

【擬答】

(一)一般包銷：

依證券交易法第 71 條第 1 項規定：「證券承銷商包銷有價證券，於承銷契約所訂定之承銷期間屆滿後，對於

約定包銷之有價證券，未能全數銷售者，其賸餘數額之有價證券，應自行認購之。」一般包銷又稱餘額包銷，即承銷商就本次承銷之有價證券，保證全數銷售完畢之謂，若未銷售完畢則由承銷商就餘額全數認購之。

(二)確定包銷：

依證券交易法第 71 條第 2 項規定：「證券承銷商包銷有價證券，得先行認購後再行銷售或於承銷契約訂明保留一部分自行認購。」即承銷商事先項發行公司買入部分承銷之有價證券，剩下部分才由承銷商直接或間接出售予投資人。以確定包銷方式辦理之承銷商，需受條件限制。

(三)代銷：

依證券交易法第 72 條規定：「證券承銷商代銷有價證券，於承銷契約所訂定之承銷期間屆滿後，對於約定代銷之有價證券，未能全數銷售者，其剩餘數額之有價證券，得退還發行人。」代銷即承銷商本身並未認購發行有價證券，亦即發行公司無法受保證得籌措一部分的資金，因此並非嚴格意義之承銷，僅為分銷性質。

三、A 公司董事長甲為美化公司財務報表，乃要求總經理乙填製不實會計憑證據以入帳。乙雖拒絕，但甲以撤職相脅。乙無奈只好應允，並以該不實會計憑證，指示不知情之會計室職員丙記入帳冊。請分別就乙、丙二人，判斷是否得依商業會計法規定課以刑責？若可，有無減輕或免除刑責之可能？（10 分）

試題評析	本題測驗商業會計法第 71 條之刑事責任及第 73 條減免刑責之規定，乃上課一再強調之重要判斷題型。
高分閱讀	施敏，商業會計法講義第一回，P.99-101。

【擬答】

(一)商業會計法相關規定

1.商業會計法第 71 條規定：商業負責人、主辦及經辦會計人員或依法受託代他人處理會計事務之人員有下列情事之一者，處五年以下有期徒刑、拘役或科或併科新臺幣六十萬元以下罰金：

- (1)以明知為不實之事項，而填製會計憑證或記入帳冊。
- (2)故意使應保存之會計憑證、會計帳簿報表滅失毀損。
- (3)偽造或變造會計憑證、會計帳簿報表內容或毀損其頁數。
- (4)故意遺漏會計事項不為記錄，致使財務報表發生不實之結果。
- (5)其他利用不正當方法，致使會計事項或財務報表發生不實之結果。

2.商業會計法第 73 條規定：主辦、經辦會計人員或以電子方式處理會計資料之有關人員，犯前二條之罪，於事前曾表示拒絕或提出更正意見有確實證據者，得減輕或免除其刑。

(二)乙之責任：

1.本題乙，雖拒絕填製不實會計憑證，但為保住工作無奈應允，並指示不知情之會計室職員丙計入帳冊，符合「以明知為不實之事項，而填製會計憑證或記入帳冊」或「其他利用不正當方法，致使會計事項或財務報表發生不實之結果」5 之情事，依照商業會計法第 71 條規定，處五年以下有期徒刑、拘役或併科新臺幣六十萬元以下罰金。

2.本題乙為總經理，係屬廣義之經辦會計人員，於事前拒絕，若能提出確實證據者，得主張減輕或免除其刑。

(三)丙之責任：本題會計室職員丙不知情，不符合商業會計法第 71 條故意、明知或利用不正當方法等構成要件，故丙無需課以刑事責任。

乙、測驗題部分：

- A¹ 股份有限公司募集普通公司債，應經公司何一機關決議後，始得為之？
 (A)董事會 (B)股東會 (C)監察人 (D)審計委員會
- B² 下列何者不屬於監察人得行使之權限？
 (A)監督公司業務之執行 (B)得出席董事會陳述意見，必要時得行使否決權
 (C)得請求經理人提出報告 (D)得隨時調查公司業務及財務狀況，查核簿冊文件
- C³ 股份有限公司採募集設立方式成立時，發起人所認股份數至少應達第一次發行股份數之何種比例？
 (A)二分之一以上 (B)三分之一以上 (C)四分之一以上 (D)沒有限制
- C⁴ 有關公司經理人競業禁止之規定，下列敘述何者錯誤？
 (A)不得兼任其他營利事業之經理人
 (B)不得自營或為他人經營同類之業務
 (C)有限公司經全體董事過半數同意者，可不受競業禁止之限制
 (D)股份有限公司經董事會以董事過半數之出席，及出席董事過半數同意之決議行之者，可不受競業禁止之限制
- A⁵ 經理人得為以下何種行為？
 (A)在公司章程或契約之授權範圍內，為公司管理事務及對外簽訂契約
 (B)為其配偶之利益，從事與公司具有競爭性質之商業行為
 (C)認為董事會決議為不智之舉，未經董事會知悉而自行改變董事會決議內容並予以執行
 (D)未經公司同意而以公司資金支付自己之房屋貸款
- D⁶ 有限公司之董事如欲轉讓其出資之一部於他人時，應依下列何種方式？
 (A)獲得其他二分之一股東同意 (B)獲得三分之二股東同意
 (C)獲得其他三分之二股東同意 (D)獲得其他全體股東同意
- C⁷ 甲、乙、丙、丁及戊分別為 A 股份有限公司之董事，己則為甲之長子，居住於國內，亦為該公司之股東。如該公司章程訂定董事會開會時，董事得委託他人代理出席，下列敘述何者正確？
 (A)甲如無法出席董事會時，可出具委託書，並列舉召集事由之授權範圍，經常委託其長子己代理出席
 (B)丙可同時受甲及乙之委託，而代理出席董事會
 (C)如甲居住國外，得以書面委託其長子己，經常代理出席董事會
 (D)董事會開會時，如以視訊會議為之，其董事得以視訊參與會議，但不得視為親自出席
- A⁸ 公司減資時，股東於公司所定期限內不換取股票者，其法律效果為何？
 (A)喪失其股東權利 (B)其股份無表決權
 (C)對公司負損害賠償責任 (D)1 年內不得轉讓其股份

- A⁹ 三國天下股份有限公司之章程授權資本額為 1,000 萬元，已實收 100 萬元，尚未辦理公開發行，若為進行投資於「五十風泡沫紅茶股份有限公司」，須投入 50 萬元，下列轉投資行為，何者合法？
- (A)若三國天下股份有限公司之章程已有規定轉投資不受公司法第 13 條之限制者，經董事會決議即可進行轉投資
- (B)若三國天下股份有限公司之章程並未解除公司法第 13 條轉投資之限制者，則須經股東表決權二分之一以上出席，出席股東表決權二分之一以上之同意，始可進行轉投資
- (C)若三國天下股份有限公司之章程並未解除公司法第 13 條轉投資之限制者，則須經董事及監察人聯席會議全體同意，始可進行轉投資
- (D)若三國天下股份有限公司之章程並未解除公司法第 13 條轉投資之限制者，則須經主管機關之核准始可進行轉投資
- C¹⁰ 下列敘述何者錯誤？
- (A)發起人之股份於公司設立登記後 1 年內不得轉讓
- (B)公司股份之轉讓，不得於公司設立登記前為之
- (C)員工分紅入股時，公司得限制其於一定時間內不得轉讓
- (D)員工認股權憑證可以繼承
- A¹¹ 如甲公司召開股東會時，得採行以書面或電子方式行使其表決權，則下列對其行使表決權之敘述何者正確？
- (A)股東以書面或電子方式行使表決權者，其意思表示應於股東會開會 2 日前送達公司
- (B)股東以書面或電子方式行使表決權後，欲親自出席股東會者，至遲應於股東會開會當日主席宣布開會前，以與行使表決權相同之方式撤銷其書面或電子方式行使表決權之意思表示；逾期撤銷者，以書面或電子方式行使之表決權為準
- (C)股東以書面或電子方式行使表決權，並以委託書委託代理人出席股東會者，以其時間在先者為準
- (D)以書面或電子方式行使表決權之股東，視為親自出席股東會。但就該次股東會之臨時動議及原議案之修正，視為未出席
- D¹² 下列何者不是股東得定期限催告公司使認購足額並繳足股款之要件？
- (A)發行新股超過股款繳納期限
- (B)仍有未經認購或已認購而撤回或未繳股款者
- (C)為該請求之股東已認購繳款
- (D)所定期限需 20 日以上
- B¹³ 依我國證券交易法之規定，任何人單獨或與他人共同取得任一公開發行公司已發行股份超過多少比例，應於取得後幾日內向主管機關申報取得目的、資金來源等？
- (A)百分之五、15 日內
- (B)百分之十、10 日內
- (C)百分之五、10 日內
- (D)百分之十、15 日內

- B 14 歸入權之行使，其請求期間為自獲得利益之日起幾年間？
 (A) 1 年間 (B) 2 年間 (C) 3 年間 (D) 5 年間
- B 15 證券交易法立法目的之一為「保障投資」，下列何者應不是保障投資之內涵？
 (A) 確保證券市場不被人為操縱 (B) 確保證券價值或價格不會跌落
 (C) 確保投資人不被詐欺 (D) 確保投資人能獲得最新而正確之公司資訊
- A 16 公開收購人未於收購期間完成預定收購數量者，除有正當理由並經主管機關核准者外，公開收購人於多久內不得就同一被收購公司進行公開收購？
 (A) 1 年內 (B) 1 年 6 個月內 (C) 3 年內 (D) 5 年內
- D 17 外國證券商在中華民國境內設立分支機構，應經下列何機關許可及發給許可證照？
 (A) 財政部 (B) 臺灣證券交易所股份有限公司
 (C) 證券暨期貨交易委員會 (D) 行政院金融監督管理委員會
- B 18 證券交易法禁止操縱市場行為，其中意圖抬高或壓低集中交易市場某種有價證券之交易價格，與他人通謀，以約定價格於自己出售，或購買有價證券時，使約定人同時為購買或出售之相對行為，一般稱為何種行為？
 (A) 沖洗買賣 (B) 相對委託 (C) 拉高股價 (D) 詐欺買賣
- C 19 發行人辦理現金發行新股、合併發行新股、受讓他公司股份發行新股、依法律規定進行收購發行新股或分割發行新股時，股票發行價格得低於票面金額，不受公司法第 140 條規定之限制而折價發行新股，下列敘述何者錯誤？
 (A) 發行人申報以低於票面金額發行股票，應敘明未採用其他籌資方式之原因與其合理性
 (B) 發行人申報以低於票面金額發行股票，應敘明發行價格訂定方式及對股東權益之影響
 (C) 發行人申報以低於票面金額發行股票，經向證券交易法之主管機關申請核准後始得為之
 (D) 發行人申報以低於票面金額發行股票，應於公開說明書及認股書中以顯著字體載明公司折價發行新股之必要性與合理性、未採用其他籌資方式之原因及其合理性
- B 20 有價證券上市費用，其費率如何核定？
 (A) 由證券交易所核定 (B) 由行政院金融監督管理委員會核定
 (C) 由證券商同業公會核定 (D) 由市場機制依不同上市契約核定

- D 21 證券商之對外負債總額，除金融機構兼營者，另依銀行法規定辦理外，最高不得超過其資本淨值之多少倍數？
(A) 1 倍 (B) 2 倍 (C) 3 倍 (D) 4 倍
- A 22 A 上市公司已發行有表決權之股票為 1 億股，而張三與其關係人已持有 A 公司股票 150 萬股，今張三擬再公開收購 A 公司股票 200 萬股，則下列敘述何者正確？
(A) 張三無須向主管機關申報即得進行公開收購行為
(B) 張三公開收購期間可為 7 日
(C) 張三於公開收購期間，得於集中交易市場購買 A 公司股票
(D) 公開收購人非為法人，因此張三不用製作交付公開收購說明書
- A 23 商業所提列之準備中，下列何者得認列當期費用？
(A) 退休金準備 (B) 改良擴充準備 (C) 意外損失準備 (D) 擴充廠房準備
- B 24 應收關係人票據或應收關係人帳款，於編製報表時應如何處理？
(A) 均應單獨列示 (B) 金額重大者，應單獨列示
(C) 不用單獨列示 (D) 商業可視實際需要自行決定要否單獨列示
- D 25 下列何者不是商業會計帳簿所記載之財物帳戶中應載明之事項？
(A) 種類 (B) 價格 (C) 存置地點 (D) 有效期限