

《公司法、證券交易法與商業會計法》

試題評析	<p>第一題：本題係測試考生是否了解公司法中，關於非公開發行公司私募公司債之相關規定。答題時應注意證券交易法中之私募規定與公司法中之規定不同之處。本題為法條內容測試題，專為嘉獎熟記法條的考生。</p> <p>第二題：本題係測試考生是否了解證券交易法第 155 條第 1 項第 4 款連續買賣之要件，及應如何認定「高價」之概念。本題為法理概念題型，單純背誦法條應無法應付，認真上課的同學則應能輕鬆應答。</p> <p>第三題：今年商會法的題目不難，申論題「年度決算程序辦理終了」是考古題，而帳簿、憑證、報表之「保存期限」，也是商會法之基本重點，考生應已熟讀；而選擇題 3 題，也是基本的條文規定，故占分共 16 分的商會法，考生應可得心應手的拿到接近滿分的分數。</p>
------	--

甲、申論題：

一、A 股份有限公司為非公開發行股票之公司。A 公司董事會提出私募公司債新臺幣五千萬元之議案，經全體七席董事中之四席董事出席，出席董事全數同意，作成決議。A 公司董事會向股東會報告募集公司債之原因及有關事項後，即著手該公司債之私募，並順利有共計四十人之自然人應募。A 公司乃於全體應募人價款繳納完成後十日，向經濟部報備該公司債之私募完成。請問 A 公司之上述私募公司債行為，有那些地方不符合現行法律規定？（20 分）

【擬答】

因 A 股份有限公司（下稱 A 公司）為非公開發行公司，故判斷 A 公司私募公司債是否合法，應考量公司法之規定。我國公司法鑑於公司公開募集公司債時，為保障投資大眾，應依證券交易法第 22 條事先向證券主管機關申報生效，並受較多之限制，對於公司籌資較不具彈性。並考量私募時應募者只限於少數之特定人，不若公開發行涉及層面之廣大，故於規範上予以鬆綁，參酌歐、美、日等國之立法例，於民國九十年修法引進公司債之私募，並規定私募公司債之公司不以上市、上櫃、公開發行股票公司為限。茲依公司法之相關規定，回答本題如下：

(一)A 公司私募普通公司債應經董事會特別決議後為之：

1. 公司法（以下同）第 246 條規定，公司經董事會三分之二以上董事出席，及出席董事過半數之同意為決議後，得募集公司債。又第 248 條關於私募公司債之決議機關與決議方法並無特別規定，故仍應適用第 246 條規定。此外，依經濟部之見解（經濟部 91.1.24 商字第 09102004470 號函），因第 248 條第 1 項規定：「公司發行公司債時，應載明左列事項，向證券管理機關辦理之…」故公開發行股票之公司始可發行可轉換公司債及附認股權公司債。換言之，非公開發行公司僅得私募普通公司債。

2. 本題 A 公司雖未私募特別公司債，惟董事會七席董事僅有四席出席，出席數未達三分之二以上，不符合上開規定。

(二)第 248 條第 3 項規定，私募人數不得超過三十五人。但金融機構應募者，不在此限。惟 A 公司私募人數達四十人，除非有金融機構應募之情形，否則即違反上開規定。

(三)第 248 條第 2 項規定，公司債之私募應於「發行後十五日內」檢附發行相關資料，向「證券管理機關」報備。惟 A 公司係於「全體應募人價款繳納完成後十日」向「經濟部」報備，不符上開規定。

【參考資料】程律師，公司法講義第四回，第 43、44 頁。

二、某甲利用其所掌握之人頭戶，連續一段期間高價買入某上市 A 公司資產股，以拉抬股價。A 股價因此從每股 20 元上漲至 45 元。試問在法院審理甲是否構成證券交易法第 155 條第 1 項第 4 款之罪責時，甲以 A 公司股票數年前曾出現每股最高價格 200 元，且如考慮 A 公司所持土地之公平價

值，則 A 股每股價值應約為 60 元，而甲之買進價格均遠低於 60 元，故難謂甲有連續高價買入之情事，作為抗辯。試問此一抗辯是否可以成立？又，司法實務曾如何認定證券交易法第 155 條第 1 項第 4 款所謂之「以高價買入」？（20 分）

【擬答】

- (一)為落實證券交易法（以下同）發展國民經濟並保障投資之立法目的（參第 1 條）、創造投資人所能信賴之投資環境，有賴健全之市場機能以形成公平之交易價格。因此，在自由市場中之交易價格應基於投資人對證券之投資判斷所形成之供需關係而決定，不得以人為之操縱而形成供需之假象，使股價發生異常變動，影響投資人之投資判斷，故第 155 條第 1 項禁止各式影響市場公正之行為。
- (二)第 155 條第 1 項規定：「對於在證券交易所上市之有價證券，不得有下列各款之行為：…」其中第 4 款規定：「意圖抬高或壓低集中交易市場某種有價證券之交易價格，自行或以他人名義，對該有價證券，連續以高價買入或以低價賣出者。」茲依實務及學說見解，回答本題如下：
- 1.我國司法實務關於「高價」之認定：
我國司法實務早期曾以漲停板為判斷標準，近來則以「所謂高價，是指在一段期間內，逐日以高於委託當時揭示價、接近當日漲停參考價價格或以當日漲停參考價之價格委託買進（低價則相反）」為判斷標準（參最高法院 97 年台上字第 2171 號判決）。
 - 2.惟依美、日等國立法例，類似本款之規範目的在於防杜行為人藉由連續買入或賣出行為，以抬高或壓低某種證券價格，造成其交易活絡之假象，進而引誘他人為買進或賣出。因此規範重點應不在於如何認定高價與低價，而係在於以連續之行為引誘他人為買賣。我國現行法將「高價」及「低價」作為本罪之構成要件，易生誤解，徒生如何認定高價及低價之困擾，故有學者建議應予刪除。
 - 3.惟不論依司法實務或學理，所謂之「高價」與「低價」，應指於「特定時點」股價之相對高低，與歷史高價或公司之價值等因素無關。故 A 之抗辯不應成立。

【參考資料】程律師，證券交易法講義第五回，第 14~16 頁

三、試就股份有限公司組織之商業，說明商業會計法第 38 條所稱「年度決算程序辦理終了」之意義及帳冊、憑證、報表保存期限之規定。（10 分）

【擬答】

- (一)年度決算程序辦理終了，係指年度終了時，公司應依公司法第 228 條及 230 條規定，由董事會編具表冊，將各項會計報表送請監察人查核，經股東會通過後，方始完成決算之程序。
- (二)依據商業會計法第 38 條規定：
- 1.各項會計憑證，除應永久保存或有關未結會計事項者外，應於年度決算程序辦理終了後，至少保存 5 年。
 - 2.各項會計帳簿及財務報表，應於年度決算程序辦理終了後，至少保存 10 年。但有關未結會計事項者，不在此限。

乙、測驗題：（50 分）

- B 1 我國一般公司之設立多採什麼主義？
(A)立法特許主義 (B)準則主義 (C)許可主義 (D)自由設立主義
- A 2 以下所述，何者錯誤？
(A)公司每屆會計年度終了後，應將財務報表提交董事會通過，並經監察人複核後即可執行
(B)公司尚未完成設立登記前，不得以公司名義對外營業或為其他法律行為
(C)公司名稱中若有足以區別業務種類不同之文字者，即使名稱部分相同亦可
(D)公司資本額達中央主管機關所定一定數額以上者，應依法由會計師進行財務報表之簽證



- C 3 下列敘述何者正確？
- (A)公司法所稱之中央主管機關為財政部，在直轄市為直轄市政府
 (B)公司申請設立、變更登記之資本額，應先經律師查核簽證
 (C)公司非在中央主管機關登記後，不得成立
 (D)中央主管機關不得委任所屬機關、委託或委辦其他機關辦理公司法所規定之事項
- B 4 下列何者不是有限公司章程之絕對必要記載事項？
- (A)股東姓名或名稱 (B)董事姓名
 (C)所營事業 (D)盈餘及虧損分派比例或標準
- A 5 股份有限公司設立採募集設立者，下列敘述何者錯誤？
- (A)應先經經濟部許可
 (B)非公開發行公司不得折價發行股票
 (C)創立會得為公司不設立之決議
 (D)發起人所認股份，不得少於第一次發行股份之四分之一
- C 6 有關無限公司得變更其組織為兩合公司，下列敘述何者錯誤？
- (A)須變更章程及辦理變更登記 (B)以一部股東改為有限責任
 (C)須中斷無限公司之法人資格 (D)須全體無限責任股東之同意
- D 7 公司依法不得任意將自己之股份收回、收買或收為質物，但下列何種情形不在此限？
- (A)董事 A 向公司借錢，並以其所持有之股份設質做為擔保
 (B)甲公司成立百分之百控股之子公司乙，再由乙公司買進甲公司之股票
 (C)大股東 B 因缺錢，董事會決議將其股票買回
 (D)公司為轉讓股份給員工而買進自己之股份
- B 8 股份有限公司之出資方式，不包括下列何種型態？
- (A)公司所需之商譽 (B)公司所需之勞務 (C)對公司之貨幣債權 (D)公司所需之技術
- B 9 對於公司股份之轉讓，下列何者錯誤？
- (A)公司股份之轉讓，除法律另有規定外，不得以章程禁止或限制之
 (B)股份之轉讓，未經辦理股東名簿變更者，其轉讓不生效力
 (C)非公開發行公司之記名股票，由股票持有人以背書轉讓之，並應將受讓人之姓名或名稱記載於股票
 (D)無記名股票，得以交付轉讓之
- D 10 公開發行公司股東名簿記載之變更，於股東常會開會前多久以內，不得為之？
- (A) 90 日 (B) 80 日 (C) 70 日 (D) 60 日

- D 11 甲股份有限公司設有董事 15 人，若有 3 位董事因故辭任，則該公司董事會如欲向股東會提案締結關於出租全部營業之契約，則依經濟部之行政解釋，應有至少多少位董事出席及同意，始得為合法有效之決議？
- (A) 應有 7 位以上董事出席，以出席董事過半數之同意
 (B) 應有 10 位以上董事出席，以出席董事三分之二以上之同意
 (C) 應有 7 位以上董事出席，以出席董事三分之二以上之同意
 (D) 應有 8 位以上董事出席，以出席董事過半數之同意
- D 12 若甲公司為公開發行股票之公司，則其董事缺額達多少比例時，董事會應於 60 日內召開股東臨時會補選之？
- (A) 六分之一 (B) 五分之一 (C) 四分之一 (D) 三分之一
- C 13 下列何者可設置場所及設備，提供有價證券集中交易市場，以作為有價證券競價買賣之用？
- (A) 綜合證券商 (B) 證券商同業公會
 (C) 證券交易所 (D) 行政院金融監督管理委員會
- B 14 若甲公司章程規定董事為 12 人，一旦甲被證券主管機關要求應設獨立董事，則甲在不變動章程之董事人數規定下，甲應至少設幾位獨立董事？
- (A) 2 位 (B) 3 位 (C) 4 位 (D) 5 位
- D 15 下列公開收購股權行為，何者不須事先向主管機關申報？
- (A) 公開收購人預定公開收購數量，加計公開收購人與其關係人已取得公開發行公司股份總數，未超過該公司已發行有表決權股份總數百分之五十者
 (B) 公開收購人預定公開收購數量，未超過該公司已發行有表決權股份總數百分之五十者
 (C) 公開收購人公開收購其與其關係人合計持有已發行有表決權股份總數超過百分之五十之公司之股份者
 (D) 公開收購人公開收購其持有已發行有表決權股份總數超過百分之五十之公司之股份者
- B 16 股票已在臺灣證券交易所上市之公司申請現金增資案，擬提撥現金增資金額百分之十五以時價公開發行，須經下列何者決議通過後，才能向主管機關申請？
- (A) 董事會 (B) 股東會 (C) 常務董事會 (D) 董事監察人聯席會
- B 17 依證券交易法第 37 條第 3 項規定，會計師辦理第 36 條財務報告之查核簽證，發生錯誤或疏漏時，主管機關得為之處分，下列何者錯誤？
- (A) 警告 (B) 申誠
 (C) 停止其二年以內辦理本法所定之簽證 (D) 撤銷簽證之核准

- A 18 若公開說明書之主要內容有虛偽或隱匿之情事，下列何人不得舉證免責？
 (A)發行人 (B)會計師 (C)公司負責人 (D)律師
- B 19 下列何者得為上市公司股份之認股人或公司債之應募人？
 (A)證券承銷商 (B)證券自營商 (C)證券經紀商 (D)證券交易所
- C 20 下列何者係指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？
 (A)保證分銷 (B)確定分銷 (C)確定包銷 (D)餘額包銷
- B 21 證券交易法規定，股票已上市之公司，再發行新股者，其新股股票上市買賣原則始於何時？
 (A)自公開發行之日起 (B)向股東交付之日起
 (C)證券承銷商包銷起 (D)證券經紀商受託起
- D 22 下列何者不屬於證券交易法關於終止上市之規定：
 (A)公司自願申請 (B)證券交易所的強制
 (C)主管機關的命令 (D)投資人保護機構之請求
- C 23 會計人員離職或變更職務時，最遲應於幾日內辦理交代？
 (A) 1 日 (B) 3 日 (C) 5 日 (D) 10 日
- D 24 營業收入應於交易完成時認列，但下列何種例外？
 (A)長期工程合約之工程損益無法合理估計者，應於完工期前按完工比例法攤計列帳
 (B)長期工程合約之工程損益可合理估計者，應於完工期前按開立帳單之比例攤計列帳
 (C)分期付款銷貨收入得視其性質按淨利百分比攤算入帳
 (D)勞務收入依其性質分段提供者得分段認列
- D 25 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，有下列何種行為，將被處五年以下有期徒刑、拘役或科或併科新臺幣 60 萬元以下罰金？
 (A)未依規定設置普通序時帳簿及總分類帳
 (B)違反商業會計法第六章及第七章規定，編製內容顯不確實之決算報表
 (C)年度結束後，拒不依法編製決算報表
 (D)以明知為不實之事項，而填製會計憑證或記入帳冊