

注会串讲讲义—经济法—李玉华

第一章 法律基础知识

本课程今年考试题型与去年相同，主观题分值为 30 分左右，客观题分值为 70 分左右。

从考试题点、章节分布来看，将各章分为 3 个层次，其中重点章节比如：第四章公司法、第五章证券法、第六章破产法、第八章物权法、第九章合同法总则、第十三章票据法律制度。

$$\left\{ \begin{array}{l} 4 \rightarrow 2 \rightarrow 3 \rightarrow 5 \\ 8 \rightarrow 9 \rightarrow 10 \rightarrow 13 \\ 6 \end{array} \right. \quad \underline{85 \text{分} \times 80\% = 68 \text{分}}$$

(1. 7. 11. 12. 14. 15) \leq 15分
12分

第一节 法律的一般理论

一、法律渊源

经济法的法律渊源主要有以下几种：

1. 宪法。由全国人民代表大会制定和修改。
2. 法律。法律是由全国人民代表大会及其常委会制定的规范性文件。
3. 行政法规。行政法规是指作为国家最高行政机关的国务院制定的规范性文件，其地位和效力仅次于宪法和法律。
4. 地方性法规。
5. 部门规章。
6. 司法解释。
7. 国际条约或协定。

二、法律关系的主体

法律关系主体，又称权利主体，即法律关系的参加者，是法律关系中权利的享受者和义务的承担者。

法律关系的主体主要包括：公民（自然人）、法人和其他组织、国家。

公民法人要成为法律关系的主体，享有权利和承担义务，必须具备权利能力，具有法律关系主体构成的资格。

法律关系主体要自己参与法律活动，必须具备相应的行为能力。

- (1) 完全行为能力人。
- (2) 限制行为能力人。
- (3) 无行为能力人。

三、法律事实

所谓法律事实，是指法律规范所规定的，能够引起法律后果即法律关系产生、变更和消灭的客观现象。根据不同的标准，法律事实可以分为两类：事件和人的行为。

1. 事件。
2. 人的行为。

第二节 法律行为制度

一、法律行为理论

民事行为是民事法律行为的上位概念，除民事法律行为外，还包括效力待定的民事行为、无效民事行为、可变更、可撤销的民事行为。

主法律行为和从法律行为。

主法律行为不成立，从法律行为则不能成立；主法律行为无效，从法律行为当然不能生效。但是主法律行为履行完毕，并不必然导致从法律行为效力的丧失。

借款合同是主合同，担保合同为从合同。

二、法律行为的成立与生效

（一）法律行为的成立

法律行为的成立，应当符合法律行为的构成要素，即必须具有当事人主体、意思表示、标的三个要素。

（二）法律行为的生效

1. 法律行为有效的实质要件

- （1）行为人具有相应的民事行为能力。
- （2）行为人的意思表示真实。
- （3）不违反法律和社会公共利益。

2. 法律行为的形式有效要件：口头形式、书面形式、推定形式、沉默形式。

三、无效民事行为

（一）无效民事行为是指因欠缺民事法律行为的有效条件，不发生当事人预期法律后果的民事行为。

无效民事行为的特征是：

1. 自始无效，即从行为开始时起就没有法律约束力。
2. 当然无效，即不论当事人是否主张，是否知道，也不论是否经过人民法院或者仲裁机构确认，该民事行为当然无效。
3. 绝对无效，即绝对不发生法律效力，也不能通过当事人的行为进行补正。

（二）无效民事行为的种类（共 9 种）

四、可变更、可撤销民事行为

（二）可变更、可撤销民事行为的种类（共 3 种）。

1. 因重大误解而为的民事行为
2. 显失公平的民事行为
3. 受欺诈、胁迫而订立的不损害国家利益的合同或者乘人之危而订立的合同

第三节 代理制度

二、代理权

（二）代理权的滥用

1. 自己代理
2. 双方代理
3. 代理人和第三人恶意串通。

本质是：有代理权，但是没有好好用。

四、表见代理

（一）表见代理的概念

表见代理，指无权代理人的代理行为客观上存在使相对人相信其有代理权的情况，且相对人主观上为善意，因而可以向被代理人主张代理的效力。

本质上属于无权代理，但在效率上有效代理。

第五节 民事诉讼与仲裁制度

（四）仲裁协议

有效的仲裁协议可以排除法院对订立于仲裁协议中的争议事项的司法管辖权。

仲裁条款具有独立性。

仲裁条款不因主合同的无效、被撤销而失效，也不因主合同的未成立而影响效力。

第二章 个人独资企业和合伙企业法律制度

第一节 个人独资企业法律制度

一、个人独资企业法律制度概述

个人独资企业不具有法人资格，也无独立承担民事责任的能力。但个人独资企业是独立的民事主体，可以自己的名义从事民事活动。

二、个人独资企业的设立条件

有投资人申报的出资（重点）：

投资人可以个人财产出资，也可以家庭共有财产作为个人出资。投资人在申请企业设立时，明确以家庭共有财产作为个人出资的，应当依法以“家庭共有财产对企业债务承担无限责任”。

三、个人独资企业的事务管理（重点）

投资人委托或者聘用的人员违反上述规定，侵犯个人独资企业财产权益的，责令退还侵占的财产；给企业造成损失的，依法承担赔偿责任；有违法所得的，没收违法所得；构成犯罪的，依法追究刑事责任。

四、解散和清算（重点）

根据《个人独资企业法》的规定，个人独资企业及其投资人在清算前或清算期间隐匿或转移财产，逃避债务的，依法追回其财产，并按照有关规定予以处罚，构成犯罪的依法追究刑事责任。投资人违反规定，应当承担民事赔偿责任和缴纳罚款、罚金时，其财产不足以支付的，或者被判处没收财产的，应当先承担民事赔偿责任。

第二节 合伙企业法律制度

合伙企业包括：普通合伙企业（其中包括特殊的普通合伙企业）和有限合伙企业。

一、普通合伙企业

（一）合伙企业的设立条件

1. 有两个以上合伙人

提示 1：合伙人可以是自然人，也可以是法人；但个人独资企业的投资人只能是自然人。合伙人为自然人的，应当具有完全民事行为能力。

提示 2：国有独资公司、国有企业、上市公司以及公益性的事业单位、社会团体不得成为普通合伙人，但可以成为有限合伙人。

2. 有合伙人认缴或者实缴的出资

只有普通合伙人可以劳务出资，有限合伙人不得以劳务出资。

（二）合伙企业财产

1. 合伙企业财产的构成

- （1）合伙人的出资。
- （2）以合伙企业名义取得的收益。
- （3）依法取得的其他财产。

2. 合伙企业财产的性质——独立性和完整性

合伙企业的合伙财产具有共有财产性质，即由合伙人共有。

对合伙企业财产的占有、使用、收益和处分，应当依据全体合伙人的共同意志进行。

合伙人在合伙企业清算前，不得请求分割合伙企业的财产；但是，合伙企业法另有规定的除外。

合伙人在合伙企业清算前私自转移或者处分合伙企业财产的，合伙企业不得以此对抗善意第三人。



3. 合伙人财产份额的转让（重点内容）

（1）除合伙人协议另有约定外，合伙人向合伙人以外的人转让其在合伙企业中的全部或者部分财产份额时，须经其他合伙人一致同意。

（2）合伙人之间转让在合伙企业中的全部或者部分财产份额时，应当通知其他合伙人。

（3）合伙人向合伙以外的人转让其在合伙企业中的财产份额的，在同等条件下，其他合伙人有优先购买权，但是，合伙协议另有约定的除外。

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。

4. 合伙人的义务

（1）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（绝对禁止）。

（2）除合伙协议另有约定或者经全体合伙人一致同意外，合伙人不得同本合伙企业进行交易。

5. 合伙企业的损益分配

合伙协议有约定	按约定的比例分配和分担
合伙协议未约定	首先由合伙人协商决定
	协商不成的，由合伙人按照“实缴出资”比例分配、分担 无法确定出资比例，由合伙人平均分配、分担

有限合伙企业不得将全部利润分配给部分合伙人；但是，合伙协议另有约定的除外。

（三）特殊的普通合伙企业

特殊的普通合伙企业责任形式的确定，关键取决于合伙人造成合伙企业损失而为的执业活动的主观心理状态。

1. 有限责任与无限责任相结合。如果是合伙人因故意或重大过失造成合伙企业债务的，该合伙人应当承担无限责任或者无限连带责任，其他合伙人以其在合伙企业中的财产份额为限承担责任。

2. 无限连带责任。如果是合伙人非因故意或者重大过失造成的合伙企业债务以及合伙企业的其他债务，由全体合伙人承担无限连带责任。

3. 责任追偿。合伙人执业活动中因故意或者重大过失造成的合伙企业债务，以合伙企业财产对外承担责任后，该合伙人应当按照合伙协议的约定对给合伙企业造成的损失承担赔偿责任。

二、有限合伙企业

有限合伙企业，是指由有限合伙和普通合伙人共同组成，普通合伙人对合伙企业债务承担无限连带责任，有限合伙人以其认缴的出资额为限承担

(一) 有限合伙企业设立的特殊规定

1. 有限合伙企业由普通合伙人执行合伙事务。

2. 有限合伙人不得对外代表有限合伙企业。

3. 有限合伙人的下列行为，不视为执行合伙事务：

①参与决定普通合伙人入伙、退伙；

②对企业的经营管理提出建议；

③参与选择承办有限合伙企业审计业务的会计师事务所；

④获取经审计的有限合伙企业财务会计报告；

⑤对涉及自身利益的情况，查阅有限合伙企业财务会计账簿等财务资料；

⑥在有限合伙企业中的利益受到侵害时，向有责任的合伙人主张权利或者提起诉讼；

⑦执行事务合伙人怠于行使权利时，督促其行使权利或者为了本企业的利益以自己的名义提起诉讼；

⑧依法为本企业提供担保。

另外《合伙企业法》规定：

(1) 第三人合理相信有限合伙人为普通合伙人并与其交易的，该有限合伙人对该笔交易承担与普通合伙人同样的责任（有限合伙人的表见代理）。

(2) 有限合伙人未经授权以有限合伙企业名义与他人进行交易，给有限合伙企业或者其他合伙人造成损失的，该有限合伙人应当承担赔偿责任（有限合伙人的无权代理）。

4. 有限合伙人的财产的出质和转让

(1) 有限合伙人可以将其在有限合伙企业中的财产份额出质；但是，合伙协议另有约定的除外。

相关知识点：普通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。

(2) 有限合伙人可以按照合伙协议的约定向合伙人以外的人转让其在有限合伙企业中的财产份额，但应当提前 30 日“通知”（而非经同意）其他合伙人。

5. 入伙

新入伙的有限合伙人对入伙前有限合伙企业的债务，以其认缴的出资额为限承担责任。

6. 退伙

(1) 当然退伙

(2) 作为有限合伙人的自然人在有限合伙企业存续期间丧失民事行为能力的，其他合伙人不得因此要求其退伙。

(3) 作为有限合伙人的自然人死亡、被依法宣告死亡或者作为有限合伙人的法人及其他组织终止时，其继承人或者权利承受人可以依法取得该有限合伙人在有限合伙企业中的

资格。

(4) 有限合伙人退伙后，对基于其退伙前的原因发生的有限合伙企业债务，以其退伙时从有限合伙企业中取回的财产承担责任。

7. 合伙人的性质转变（协议事先约定或者需要全体一致同意）

(1) 有限合伙人转变为普通合伙人的，对其作为有限合伙人期间有限合伙企业发生的债务承担无限连带责任。

(2) 普通合伙人转变为有限合伙人的，对其作为普通合伙人期间合伙企业发生的债务承担无限连带责任。

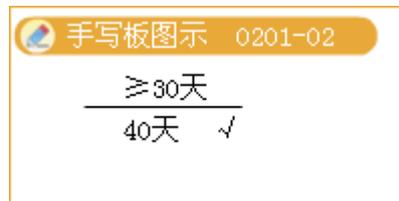
(二) 合伙企业的解散和清算

1. 清算人

(1) 一般情况下，清算人由全体合伙人担任；

(2) 经全体合伙人过半数同意，可以自合伙企业解散事由出现后 15 日内指定一个或者数个合伙人，或者委托第三人担任清算人。

(3) 自合伙企业解散事由出现之日起 15 日内未确定清算人的，“合伙人或者其他利害关系人”可以申请人民法院指定清算人。



2. 合伙企业不能清偿到期债务的，债权人可以依法向人民法院提出破产清算申请，也可以要求普通合伙人清偿。合伙企业依法被宣告破产的，普通合伙人对合伙企业债务仍应承担无限连带责任。

第三章 外商投资企业法律制度

第一节 外商投资企业法律制度概述

一、外商投资企业的出资方式、比例和期限（重点）

(一) 外商投资企业的出资方式

(二) 外商投资企业的出资比例

注：外国合营者的投资比例一般不得低于合营企业注册资本的 25%。

(三) 外商投资企业的出资期限

对通过收购国内企业资产或股权设立外商投资企业的外国投资者，应自外商投资企业营业执照颁发之日起 3 个月内支付全部购买金。对特殊情况需延长支付者，经审批机关批准后，应自营业执照颁发之日起 6 个月内支付购买总金额的 60% 以上，在 1 年内付清全部购买金，并按实际缴付的出资额的比例分配收益。如果是承担亏损，则按认缴的比例来承担亏损。

控股投资者在付清全部购买金额之前，不能取得企业决策权，不得将其在企业中的权益、资产以合并报表的方式纳入该投资者的财务报表。

外商投资企业合同中规定一次缴付出资的，投资各方应当自营业执照签发之日起 6 个月内缴清；合同中规定分期缴付出，投资各方第一期出资不得低于各自认缴出资额的 15%，并且应当在营业执照签发之日起 3 个月内缴清。

中外合资经营企业的投资者均须按合同规定的比例和期限同步缴付认缴的出资额。因特殊情况不能同步缴付的，应报原审批机关批准，并按实际缴付的出资额比例分配收益。如果是亏损，按照认缴的比例来承担。

经外商投资企业其他投资者同意，缴付出资的投资者可以依据《中华人民共和国担保法》的有关规定，通过签订质押合同并经审批机关批准将其已缴付出资部分形成的股权质押给质权人。

外国投资者股权并购的，并购后所设外商投资企业承继被并购境内公司的债权和债务。

外国投资者资产并购的，出售资产的境内企业承担其原有的债权和债务。

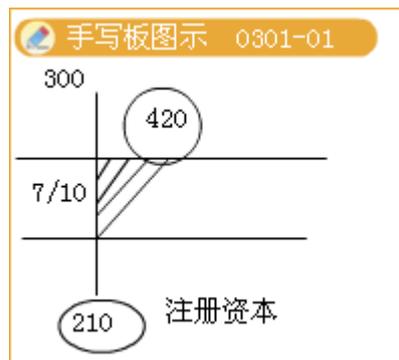
出售资产的境内企业应当在投资者向审批机关报送申请文件之前至少 15 日，向债权人发出通知书，并在全国发行的省级以上报纸上发布公告。

二、外国投资者并购境内企业

(一) 外国投资者并购境内企业的注册资本与投资总额

投资总额决定注册资本的下限，注册资本决定投资总额的上限，互为倒数。

- (1) 注册资本在 210 万美元以下的，投资总额不得超过注册资本的 10/7；
- (2) 注册资本在 210 万美元以上至 500 万美元的，投资总额不得超过注册资本的 2 倍；
- (3) 注册资本在 500 万美元以上至 1200 万美元的，投资总额不得超过注册资本的 2.5 倍；
- (4) 注册资本在 1200 万美元以上的，投资总额不得超过注册资本的 3 倍。



(二) 外国投资者并购境内企业的出资

(三) 外国投资者以股权作为支付手段并购境内公司

境内公司取得无加注的外商投资企业批准证书、外汇登记证之前，不得向股东分配利润或向有关联关系的公司提供担保，不得对外支付转股、减资、清算等资本项目款项。

特殊目的公司境外上市的股票发行价总值，不得低于其所对应的经中国有关资产评估机构评估的被并购境内公司股权的价值。

境内公司凭商务部的批复函向国务院证券监督管理机构报送申请上市的条件。国务院证券监督管理机构于 20 个工作日内决定是否核准。境内公司获得核准后，向商务部申领批准证书。商务部向其颁发加注“境外特殊目的公司持股，自营业执照颁发之日起 1 年内有效”字样的批准证书。

特殊目的公司的境外上市融资收入，应按照报送外汇管理机关备案的调回计划，根据现行外汇管理规定调回境内使用。融资收入可采取以下方式调回境内：(1) 向境内公司提供商业贷款；(2) 在境内新设外商投资企业；(3) 并购境内企业。

境内公司及自然人从特殊目的公司获得的利润、红利及资本变动所得外汇收入，应自获得之日起 6 个月内调回境内。利润或红利可以进入经常项目外汇账户或者结汇。资本变动外汇收入经外汇管理机关核准，可以开立资本项目专用账户保留，也可经外汇管理机关核准后结汇。

八、外国投资者对上市公司战略投资

（一）战略投资的原则和要求

2. 投资者进行战略投资的要求。投资者进行战略投资应符合以下要求：（1）以协议转让、上市公司定向发行新股方式以及国家法律法规规定的其他方式取得上市公司 A 股股份；（2）投资可分期进行，首次投资完成后取得的股份比例不低于该公司已发行股份的 10%，但特殊行业有特别规定或经相关主管部门批准的除外；（3）取得的上市公司 A 股股份 3 年内不得转让。

3. 投资者的要求。（1）依法设立、经营的外国法人或其他组织，财务稳健、资信良好且具有成熟的管理经验；（2）境外实有资产总额不低于 1 亿美元或管理的境外实有资产总额不低于 5 亿美元；或其母公司境外实有资产总额不低于 1 亿美元或管理的境外实有资产总额不低于 5 亿美元；（3）有健全的治理结构和良好的内控制度，经营行为规范；（4）近 3 年内未受到境内外监管机构的重大处罚（包括其母公司）。

（三）战略投资的管理

1. 除以下情形外，投资者不得进行证券买卖（B 股除外）：（1）投资者进行战略投资所持上市公司 A 股股份，在其承诺的持股期限届满后可以出售；（2）投资者根据《证券法》相关规定须以要约方式进行收购的，在要约期间可以收购上市公司 A 股股东出售的股份；（3）投资者在上市公司股权分置改革前持有的非流通股份，在股权分置改革完成且限售期满后出售；（4）投资者在上市公司首次公开发行前持有的股份，在限售期满后出售；（5）投资者承诺的持股期限届满前，因其破产、清算、抵押等特殊原因需转让其股份的，经商务部批准可以转让。

九、外商投资企业合并与分立

5. 有限责任公司之间合并后为有限责任公司。股份有限公司之间合并后为股份有限公司。上市的股份有限公司与有限责任公司合并后为股份有限公司。非上市的股份有限公司与有限责任公司合并后可以是股份有限公司，也可以是有限责任公司。

6. 股份有限公司之间合并或者公司合并后为有限责任公司的，合并后公司的注册资本为原公司注册资本额之和。分立后各公司的注册资本额之和应为分立前公司的注册资本额。

10. 合并后存续的公司或者新设的公司全部承继因合并而解散的公司的债权、债务。分立后的公司按照分立协议承继原公司的债权、债务。

第二节 中外合资经营企业法律制度

四、中外合资经营企业的注册资本和投资总额

五、中外合资经营企业的组织形式和组织机构

六、中外合资经营企业的经营管理

（四）财务会计管理

七、中外合资经营企业的出资额转让

1. 合营企业出资额的转让条件

2. 合营企业出资额的转让程序

第三节 中外合作经营企业法律制度

四、合作企业的注册资本和投资总额

五、中外合作经营企业的组织形式、组织机构和经营管理

六、外商先行回收投资的规定

第四节 外资企业法律制度

外资企业的分立、合并或者由于其他原因导致资本发生重大变化，须经审批机关批准，并聘请中国的注册会计师验证和出具验资报告；经审批机关批准后，向工商行政管理机关办理变更登记手续。

三、外资企业的注册资本和投资总额

六、外资企业的清算

(三) 外资企业清算

外资企业宣告终止时，应当进行清算。除企业破产或者撤销清算，应当按照中国有关法律规定进行清算外，外资企业的清算应由外资企业提出清算程序、原则和清算委员会人选，报审批机关审核后清算。

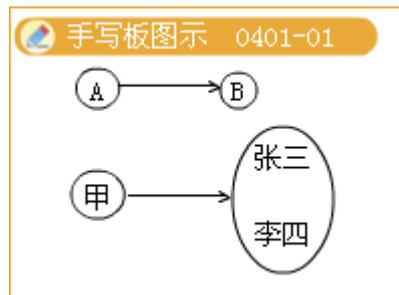
第四章 公司法

第一节 公司法的基本理论

一、公司的特征与分类

公司法理论所提及的公司法人人格否认制度。

以收购方式实现对企业控股的，被控股的企业的债务仍然由企业自行承担。（被控股企业属于公司）



《公司法》规定：公司股东应当遵守法律、行政法规和公司章程，依法行使股东权利，不得滥用股东权利损害公司或者其他股东的利益；不得滥用公司法人独立地位和股东有限责任损害公司债权人的利益。

公司股东滥用股东权利给公司或者其他股东造成损失的，应当依法承担赔偿责任。

公司股东滥用公司法人独立地位和股东有限责任，逃避债务，严重损害公司债权人利益的，应当对公司债务承担连带责任。

公司可以设立子公司，子公司具有法人资格，依法独立承担民事责任。

公司可以设立分公司，分公司不具有法人资格，其民事责任由公司承担。

公司享有法人财产权。公司以其全部财产对公司的债务承担责任。

二、公司法人财产权

(一) 公司法人财产

公司的财产来源于股东投资。但股东一旦将财产投入公司，便丧失对该财产的直接支配权利，不得抽逃投资，或者占用、转移和支配公司的法人财产。股东通过隐匿、不公平交易、侵占等任何方式损害公司利益，进而损害公司债权人的利益，将会承担相应的法律责任。股东投入公司的财产是能够形成公司股权的财产，该财产不仅包括实际投入的财产，也包括承诺将要投入的财产。如果股东违反承诺，不向公司投入应当投入形成股权的财产，不仅公司有权追索，在公司不能履行对外债务时，公司的债权人也有权向股东进行

追索。

（二）公司法人财产权

公司享有法人财产权。依法对其财产行使占有、使用、收益、处分的权利。

（三）公司法人财产权的限制

（1）对外投资的限制。我国《公司法》第十五条规定：“公司可以向其他企业投资；但是，除法律另有规定外，不得成为对所投资企业的债务承担连带责任的出资人。”同时，《公司法》第十六条规定，公司向其他企业投资，按照公司章程的规定由董事会或者股东会、股东大会决议；公司章程对投资的总额及单项投资的数额有限额规定的，不得超过规定的限额。

（2）担保的限制。根据《公司法》第十六条的规定，公司为他人提供担保，按照公司章程的规定由董事会或者股东会、股东大会决议；公司章程对担保的总额或者单项担保的数额有限额规定的，不得超过规定的限额。公司为公司股东或者实际控制人提供担保的，必须经股东会或者股东大会决议。接受担保的股东或者受实际控制人支配的股东不得参加表决。该项表决由出席会议的其他股东所持表决权的过半数通过。

三、股东权利

（一）股东权利

1. 知情权

有限公司股东有权查阅、复制公司章程、股东会会议记录、董事会会议决议、监事会会议决议和财务会计报告。股东可以要求查阅公司会计账簿。

2. 新股优先认购权

公司发行新股时，股东有权以确定的价格按照持股比例优先购买公司所发行的新股。有限责任公司的全体股东约定不按照出资比例优先认缴出资的除外。

3. 股利分配请求权

股东有权按照出资比例或者股份比例请求分得股利。有限责任公司的全体股东可以约定不按照出资比例分取红利的除外。

4. 临时提案权

5. 异议股东股份收买请求权

有限责任公司的股东在出现以下情形之一时，对股东会决议投反对票的股东，可以请求公司按合理价格收购其股权：一是公司连续5年不向股东分配利润，而公司连续5年盈利，并符合《公司法》规定的分配利润条件的；二是公司合并、分立、转让主要财产的；三是公司章程规定的营业期限届满或者章程规定的其他解散事由出现，股东会会议通过决议修改章程使公司存续的。股份有限公司异议股东股份收买请求权只是限于股东大会作出的公司合并、分立决议持异议的情形。

（二）股东诉讼

四、公司董事、监事、高级管理人员的资格和义务

第二节 公司的登记管理

一、登记事项

（一）法定代表人姓名

公司法定代表人依照公司章程的规定，可以由董事长、执行董事或者经理担任。

（二）注册资本和实收资本（认缴与实缴）

（三）公司的经营范围

二、设立登记

设立有限责任公司，应当由全体股东指定的代表或者共同委托的代理人向公司登记机关申请设立登记。设立股份有限公司，应当由董事会向公司登记机关申请设立登记。以募集方式设立股份有限公司的，应当于创立大会结束后 30 日内向公司登记机关申请设立登记。

三、变更登记

（一）变更登记事项

变更住所：在迁入新住所前申请变更登记，并提交新住所使用证明。

变更注册资本：减少注册资本的，应当自公告之日起 45 日后申请变更登记，并应当提交公司在报纸上登载公司减少注册资本公告的有关证明和公司债务清偿或者债务担保情况的说明。

（二）备案事项

公司章程修改未涉及登记事项的，公司应当将修改后的公司章程或者公司章程修正案送原公司登记机关备案。

公司董事、监事、经理发生变动的，应当向原公司登记机关备案。

第三节 有限责任公司

一、有限责任公司的设立

（一）设立条件

1. 股东条件

有限责任公司由 50 个以下股东出资设立。作为有限责任公司的特殊形式，可以有一人有限责任公司。

2. 财产条件

3. 组织条件

组织条件包括公司名称、住所、章程以及依法建立的组织机构等。

（1）设立有限责任公司必须由股东共同依法制定公司章程，一人有限责任公司公司章程由股东共同制定。国有独资公司章程由国有资产监督管理机构制定，或者由董事会制订报国有资产监督管理机构批准。

根据我国《公司法》的规定，公司章程的修改必须经过股东会，并且应当经过代表 2/3 以上表决权的股东通过。

（2）有限责任公司章程应当载明下列事项：①公司名称和住所；（2）公司经营范围；（3）公司注册资本；（4）股东的姓名或者名称；（5）股东的出资方式、出资额和出资时间；（6）公司的机构及其产生办法、职权、议事规则；（7）公司法定代表人；（8）股东会会议认为需要规定的其他事项。

二、有限责任公司的组织机构

（一）股东会

1. 股东会的职权

2. 股东会会议

股东会会议分为定期会议和临时会议。根据《公司法》规定，代表 1/10 以上表决权的

股东、1/3 以上的董事、监事会或者不设监事会的公司的监事提议如开临时会议的，应当在两个月内召开临时股东大会。

3. 股东会的召集

4. 股东会决议

5. 股东会决议的无效和撤销

（二）董事会

1. 董事任期

董事任期由公司章程规定，但每届任期不得超过 3 年。董事任期届满，连选可以连任。

2. 董事会职权

董事会对股东会负责，行使下列职权：

（1）决定公司的经营计划和投资方案；

（2）决定公司内部管理机构的设置；

（3）决定聘任或者解聘公司经理及其报酬事项，并根据经理的提名决定聘任或者解聘公司副经理、财务负责人及其报酬事项；

（4）制定公司的基本管理制度；

（三）监事会

1. 监事会的概念和组成

（1）监事会是由依法产生的监事组成，对董事和经理的经营管理行为以及对公司财务进行监督的常设机构。

（2）有限责任公司设监事会，其成员不得少于 3 人。股东人数较少或者规模较小的有限责任公司，可以设 1~2 名监事，不设监事会。

（3）监事会应当包括股东代表和不得低于 1/3 比例的公司职工代表，具体比例由公司章程规定。监事会中的职工代表由公司职工通过职工代表大会、职工大会或者其他形式民主选举产生。

（4）监事会设主席 1 人，由全体监事过半数选举产生。

（5）董事、高级管理人员不得兼任监事。

2. 监事的任期

监事的任期每届为 3 年。监事任期届满，连选可以连任。

（四）经理的职权

行使下列职权：

（1）组织实施公司年度经营计划和投资方案；

（2）制定公司的具体规章；

（3）提请聘任或者解聘公司副经理、财务负责人；

（4）决定聘任或者解聘除应由董事会决定聘任或者解聘以外的负责管理人员；

三、一人有限责任公司的特别规定

四、国有独资公司的特别规定

1. 国有独资公司的董事长、副董事长、董事、高级管理人员任职的特别规定。国有独资公司的上述人员，未经国有资产监督管理机构同意，不得在其他有限责任公司、股份有限公司或者其他经济组织兼职。

2. 国有独资公司监事会成员不得少于 5 人，其中职工代表的比例不得低于 1/3，监事会主席由国有资产监督管理机构从监事会成员中指定。

五、有限责任公司的股权转让

2. 股东向股东之外的人转让股权的限制。

股东向股东以外的人转让股权，应当经其他股东过半数同意。股东应就其股权转让事项书面通知其他股东征求意见，其他股东自接到书面通知之日起满三十日未答复的，视为同意转让。其他股东半数以上不同意转让的，不同意的股东应当购买该转让的股权；不购买的，视为同意转让。

经股东同意转让的股权，在同等条件下，其他股东有优先购买权。两个以上股东主张行使优先购买权的，协商确定各自的购买比例；协商不成的，按照转让时各自的出资比例行使优先购买权。

公司章程对股权转让另有规定的，从其规定。



第四节 股份有限公司

一、股份有限公司的设立

(一) 设立条件

1. 发起人条件

发起人为2人以上200人以下，其中须有半数以上的发起人在中国境内有住所。股份有限公司发起人承担公司筹办事务。

2. 财产条件

发起人、认股人缴纳股款或者交付抵作股款的出资后，除未按期募足股份、发起人未按期召开创立大会或者创立大会决议不设立公司的情形外，不得抽回其股本。有限责任公司变更为股份有限公司时，折合的实收股本总额不得高于公司净资产额。

(二) 设立程序

募集设立方式设立公司的，发起人应当在足额缴纳股款、验资证明出具之日后30日内召开公司创立大会。发起人应当在创立大会召开15日前将会议日期通知各认股人或者予以公告。创立大会应有代表股份总数过半数的发起人、认股人出席，方可举行。

(三) 设立公司失败的后果

二、股份有限公司的组织机构

(一) 股东大会

1. 职权

审议批准下列对外担保行为：(1) 本公司及本公司控股子公司的对外担保总额，达到或超过最近一期经审计净资产的50%以后提供的任何担保；(2) 公司的对外担保总额，达到或超过最近一期经审计总资产的30%以后提供的任何担保；(3) 为资产负债率超过70%的担保对象提供的担保；(4) 单笔担保额超过最近一期经审计净资产10%的担保；(5) 对股东、实际控制人及其关联方提供的担保。

2. 股东大会会议形式

3. 股东大会会议的召集

(1) 召开股东大会会议，应当将会议召开的时间、地点和审议的事项于会议召开 20 日前通知各股东；临时股东大会应当于会议召开 15 日前通知各股东；发行无记名股票的，应当于会议召开 30 日前公告会议召开的时间、地点和审议事项。

(2) 单独或者合计持有公司 3%以上股份的股东，可以在股东大会召开 10 日前提出临时提案并书面提交董事会；董事会应当在收到提案后 2 日内通知其他股东，并将该临时提案提交股东大会审议。临时提案的内容应当属于股东大会职权范围，并有明确议题和具体决议事项。

(3) 股东大会不得对召开会议的通知中未列明的事项作出决议。

4. 股东大会会议的表决和决议事项

5. 累计投票制

(二) 董事会

1. 董事会的组成

股份有限公司设董事会，其成员为 5 人至 19 人。董事会成员中可以有公司职工代表。董事会中的职工代表由公司职工通过职工代表大会、职工大会或者其他形式民主选举产生。

2. 董事会会议的召开

3. 记录

(三) 经理

公司应当定期向股东披露董事、监事、高级管理人员从公司获得报酬的情况。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。上市公司总经理及高层管理人员（副总经理、财务主管和董事会秘书）必须在上市公司领薪，不得由控股股东代发薪水。

(四) 监事会

监事会每 6 个月至少召开一次会议。监事可以提议召开临时监事会会议。

(五) 上市公司组织机构的特别规定

三、上市公司独立董事制度

(一) 独立董事的任职条件

1. 具有 5 年以上法律、经济或者其他履行独立董事职责所必需的工作经验；

2. 不得担任独立董事的情形

(1) 在上市公司或者其附属企业任职的人员及其直系亲属、主要社会关系；

(2) 直接或间接持有上市公司已发行股份 1%以上或者是上市公司前 10 名股东中的自然人股东及其直系亲属；

(3) 在直接或间接持有上市公司已发行股份 5%以上的股东单位或者在上市公司前 5 名股东单位任职的人员及其直系亲属；

(4) 最近 1 年内曾经具有前三项所列举情形的人员；

(5) 为上市公司或者其附属企业提供财务、法律、咨询等服务的人员；

(6) 公司章程规定的其他人员；

(7) 中国证监会认定的其他人员。

(二) 独立董事的特别职权

独立董事除应具有董事的职权外，还应当行使以下特别职权：

(1) 重大关联交易（指上市公司拟与关联人达成的总额高于 300 万元或高于上市公司

最近经审计净资产值的 5%的关联交易)应由独立董事认可后,提交董事会讨论;独立董事作出判断前,可以聘请中介机构出具独立财务顾问报告,作为其判断的依据;

- (2) 向董事会提议聘用或解聘会计师事务所;
- (3) 向董事会提请召开临时股东大会;
- (4) 提议召开董事会;
- (5) 独立聘请外部审计机构和咨询机构;
- (6) 可以在股东大会召开前公开向股东征集投票权。

独立董事行使上述职权应当取得全体独立董事的 1/2 以上同意。如果上市公司董事会下设薪酬、审计、提名等委员会的,独立董事应当在委员会成员中占有 1/2 以上的比例。

第五节 公司股票和公司债券

发行可转换为股票的公司债券的,公司应当按照其转换办法向债券持有人换发股票,但债券持有人对转换股票或者不转换股票有选择权。

第六节 公司的财务会计

资本公积金不得用于弥补公司的亏损。

法定公积金转为资本时,所留存的该项公积金不得少于转增前公司注册资本的 25%。对用任意公积金转增资本的,法律没有限制。

第七节 公司合并、分立、增资、减资

(一) 公司合并各方的债权、债务的承接

公司合并时,合并各方的债权、债务,应当由合并后存续的公司或者新设的公司承继。

(二) 公司分立前债务的承担

公司分立前的债务由分立后的公司承担连带责任。但是,公司在分立前与债权人就债务清偿达成的书面协议另有约定的除外。

第八节 公司解散和清算

一、公司解散

(一) 公司解散的原因

二、公司解散时的清算

(一) 清算组及组成

公司应当在解散事由出现之日起 15 日内成立清算组,开始清算。有限责任公司的清算组由股东组成,股份有限公司的清算组由董事或者股东大会确定的人员组成。逾期不成立清算组进行清算的,债权人可以申请人民法院指定有关人员组成清算组进行清算。人民法院应当受理该申请,并及时组织清算组进行清算。

第九节 违反公司法的法律责任

主要关注以下规定:

1. 公司的发起人、股东虚假出资,未交付或者未按期交付作为出资的货币或者非货币

财产的，由公司登记机关责令改正，处以虚假出资金额 5%以上 15%以下的罚款。

2. 公司的发起人、股东在公司成立后，抽逃其出资的，由公司登记机关责令改正，处以所抽逃出资金额 5%以上 15%以下的罚款。

3. 公司在合并、分立、减少注册资本或者进行清算时，不依照规定通知或者公告债权人的，由公司登记机关责令改正，对公司处以 1 万元以上 10 万元以下的罚款。

4. 承担资产评估、验资或者验证的机构提供虚假材料的，由公司登记机关没收违法所得，处以违法所得 1 倍以上 5 倍以下的罚款，并可以由有关主管部门依法责令该机构停业、吊销直接责任人员的资格证书，吊销营业执照。

5. 公司登记事项发生变更时，未依照规定办理有关变更登记的，由公司登记机关责令限期登记；逾期不登记的，处以 1 万元以上 10 万元以下的罚款。

熟悉其他法律责任的规定。

6. 公司违反规定的，应当承担民事赔偿责任和缴纳罚款、罚金的，其财产不足以支付时，先承担民事赔偿责任。构成犯罪的，依法追究刑事责任。

第五章 证券法

第一节 证券法的基本理论

第二节 股票的发行与交易

一、股票发行的一般理论

二、首次公开发行股票

1. 主板和中小板上市条件、创业板上市条件（重点）

2. 首次公开发行股票的程序和承销

股票承销：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。

向不特定对象公开发行的证券票面总值超过人民币 5000 万元的，应当由承销团承销。承销团应当由主承销和参与承销的证券公司组成。

证券的代销、包销期限最长不得超过 90 日。

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。

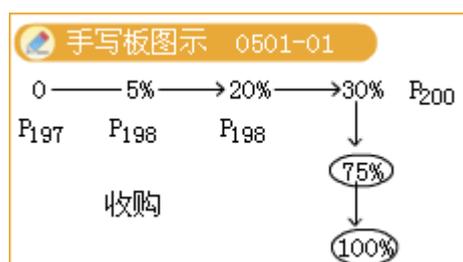
三、上市公司增发股票

四、股票的上市与交易

1. 交易的标的与主体必须合法

2. 股票上市的条件

3. 股票的暂停上市和终止上市



第七节 上市公司收购

三、要约收购

(三) 要约收购的程序

编制并报送上市公司收购报告书	以要约方式收购上市公司股份的，收购人应当编制要约收购报告书，提交书面报告，同时作出提示性公告。（非正式公告）
公告收购要约	收购人依法报送上市公司收购报告书之日起 15 日后，中国证监会没有表述异议的，公告其收购要约。 收购要约的期限不得少于 30 日，并不得超过 60 日，但是出现竞争要约的除外。 在收购要约约定的承诺期限内，收购人不得撤销其收购要约。 收购人作出公告后至收购期限届满前，不得卖出被收购公司的股票，也不得采取要约规定以外的形式和超出要约的条件买入被收购公司的股票。
被收购公司董事会调查	被收购公司董事会应当对收购人的主体资格、资信情况及收购意图进行调查，对要约条件进行分析，对股东是否接受要约提出建议，并聘请独立财务顾问提出专业意见。
预受与收购	同意接受收购要约的股东（以下简称预受股东），应当委托证券公司办理预受要约的相关手续。 收购人应当委托证券公司向证券登记结算机构申请办理预受要约股票的临时保管。证券登记结算机构临时保管的预受要约的股票，在要约收购期间不得转让。 收购期限届满，发出部分要约的收购人应当按照收购要约约定的条件购买被收购公司股东预受的股份，预受要约股份的数量超过预定收购数量时，收购人应当按照同等比例收购预受要约的股份；发出全面要约的收购人应当购买被收购公司股东预受的全部股份。
收购结束报告与公告	收购期限届满后 15 日内，收购人应当向中国证监会报送关于收购情况的书面报告，抄送证券交易所，通知被收购公司，并予以公告。

(四) 要约价格和价款支付方式

1. 要约价格

(1) 收购人按照规定进行要约收购的，对同一种类股票的要约价格，不得低于要约收购提示性公告日前 6 个月内收购人取得该种股票所支付的最高价格。

2. 价款支付方式

收购人可以采用现金、证券、现金与证券相结合等合法方式支付收购上市公司的价款。

以现金支付收购价款的，应当在作出要约收购提示性公告的同时，将不少于收购价款总额的 20% 作为履约保证金存入证券登记结算机构指定的银行。

收购人以未在证券交易所上市交易的证券支付收购价款的，必须同时提供现金方式供被收购公司的股东选择，并详细披露相关证券的保管、送达被收购公司股东的方式和程序安排。

收购人为终止上市公司的上市地位而发出全面要约的，或者向中国证监会提出申请但未取得豁免而发出全面要约的，应当以现金支付收购价款。以依法可以转让的证券支付收

购价款的，应当同时提供现金方式供被收购公司股东选择。

（五）收购要约的效力

收购要约期限届满前 15 日内，收购人不得变更收购要约，但是出现竞争要约的除外。

收购人对收购要约条件作出重大变更的，被收购公司董事会应当在 3 个工作日内提交董事会及独立财务顾问就要约条件的变更情况所出具的补充意见，并予以报告、公告。

收购人作出提示性公告后至要约收购完成前，被收购公司除继续从事正常的经营活动或者执行股东大会已经作出的决议外，未经股东大会批准，被收购公司董事会不得通过处置公司资产、对外投资、调整公司主要业务、担保、贷款等方式，对公司的资产、负债、权益或者经营成果造成重大影响。

在要约收购期间，被收购公司董事不得辞职。

第五节 持续信息公开

一、信息披露的内容

（二）持续信息披露

1. 定期报告

年度报告	每个会计年度结束之日起 4 个月内
中期报告	每个会计年度的上半年结束之日起 2 个月内
季度报告	每个会计年度第 3 个月、第 9 个月结束后的 1 个月内

2. 临时报告

临时报告是指在定期报告之外临时发布的报告。凡发生可能对上市公司证券及其衍生品种交易价格产生较大影响的重大事件，投资者尚未得知时，上市公司应当立即提出临时报告。这里所说的重大事件包括：

- （1）公司的经营方针和经营范围的重大变化；
- （2）公司的重大投资行为和重大的购置财产的决定；
- （3）公司订立重要合同，可能对公司的资产、负债、权益和经营成果产生重要影响；
- （4）公司发生重大债务和未能清偿到期重大债务的违约情况，或者发生大额赔偿责任；
- （5）公司发生重大亏损或者重大损失；
- （6）公司生产经营的外部条件发生的重大变化；
- （7）公司的董事、1/3 以上监事或者经理发生变动；董事长或者经理无法履行职责；

（8）持有公司 5%以上股份的股东或者实际控制人，其持有股份或者控制公司的情况发生较大变化；

（9）公司减资、合并、分立、解散及申请破产的决定；或者依法进入破产程序、被责令关闭；

（10）涉及公司的重大诉讼、仲裁，股东大会、董事会决议被依法撤销或者宣告无效；

（11）公司涉嫌违法违规被有权机关调查，或者受到刑事处罚、重大行政处罚；公司董事、监事、高级管理人员涉嫌违法违纪被有权机关调查或者采取强制措施；

（12）新公布的法律、法规、规章、行业政策可能对公司产生重大影响；

（13）董事会就发行新股或者其他再融资方案、股权激励方案形成相关决议；

- (14) 法院裁决禁止控股股东转让其所持股份；任一股东所持公司 5%以上股份被质押、冻结、司法拍卖、托管、设定信托或者被依法限制表决权；
- (15) 主要资产被查封、扣押、冻结或者被抵押、质押；
- (16) 主要或者全部业务陷入停顿；
- (17) 对外提供重大担保；
- (18) 获得大额政府补贴等可能对公司资产、负债、权益或者经营成果产生重大影响的额外收益；
- (19) 变更会计政策、会计估计；
- (20) 因前期已披露的信息存在差错、未按规定披露或者虚假记载，被有关机关责令改正或者经董事会决定进行更正；
- (21) 中国证监会规定的其他情形。

第六节 禁止的交易行为

一、内幕交易行为

(一) 内幕交易的概念

内幕交易是指证券交易内幕信息的知情人员利用内幕信息进行证券交易的行为。内幕交易的主体是内幕信息知情人员，行为特征是利用其掌握的内幕信息买卖证券，或者是建议他人买卖证券。内幕信息知情人员自己未买卖证券，也未建议他人买卖证券，但将内幕信息泄露给他人，接受内幕信息者依此买卖证券的，也属内幕交易行为。

(二) 内幕信息知情人员

(三) 内幕信息

四、欺诈客户行为

欺诈客户是指证券公司及其从业人员在证券交易中违背客户的真实意愿，侵害客户利益的行为。

四、股票的上市与交易

(一) 股票交易的一般规则

本部分所述股票上市与交易的一般规则，适用《证券法》规定的其他证券交易。

1. 交易的标和主体必须合法

证券交易当事人依法买卖的证券，必须是依法发行并交付的证券。

(1) 发起人持有的本公司股份，自公司成立之日起 1 年内不得转让。

(2) 公司董事、监事、高级管理人员在任职期间每年转让的股份不得超过规定的比例。

(4) 为股票发行出具审计报告、资产评估报告或者法律意见书等文件的专业机构和人员，在该股票承销期内和期满后 6 个月内，不得买卖该种股票；为上市公司出具审计报告和法律意见书等文件的专业机构和人员，自接受上市公司委托之日起至上述文件公开后 5 日内，不得买卖该种股票。

(5) 上市公司董事、监事、高级管理人员、持有上市公司股份 5%以上的股东，将其持有的该公司的股票在买入后 6 个月内卖出，或者在卖出后 6 个月内又买入，由此所得收益归该公司所有，公司董事会应当收回其所得收益。但是，证券公司因包销购入售后剩余股票而持有 5%以上股份的，卖出该股票不受 6 个月时间限制。

(6) 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 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，并予以公告；在上述期间内，不得再行买卖该上市公司的股票。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%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%，应当依照前款规定进行报告和公告。在报告期内和作出报告、公告后2日内，不得再行买卖该上市公司的股票。

（二）股票上市

上市交易条件	暂停交易条件	终止交易条件
(1) 经核准已公开发行的； (2) 股本总额不少于人民币3 000万元； (3) 公开发行的股份达到股份总数的25%以上；股本总额超过人民币4亿元的，该比例为10%以上； (4) 最近3年无重大违法行为，财务会计报告无虚假记载。	(1) 股本总额、股权分布等发生变化不再具备上市条件； (2) 不按照规定公开其财务状况，或者对财务会计报告作虚假记载，可能误导投资者； (3) 公司有重大违法行为； (4) 公司最近3年连续亏损； (5) 其他情形。	(1) 股本总额、股权分布等发生变化不再具备上市条件，在证券交易所规定的期限内仍不能达到上市条件； (2) 不按规定公开其财务状况，或作虚假记载，且拒绝纠正； (3) 最近3年连续亏损，在其后一个年度内未能恢复盈利； (4) 公司解散或者被宣告破产； (5) 其他情形。

第六章 企业破产法

第一节 破产法基础理论

破产清算与相关的民事执行制度相比的特征：

- 1.破产程序中的债务人已无清偿能力；而民事执行程序中的债务人通常具有清偿能力。
- 2.破产清算则是为全体债权人的利益进行；民事执行是为申请执行的个别债权人的利益进行的。
- 3.破产宣告后，破产人为企业法人的，将丧失民事主体资格；而民事执行的范围则仅限于与所执行债务相关的财产，且不涉及民事主体资格问题。

第二节 破产申请与受理

三、破产申请的受理（重点）

人民法院受理破产申请后至破产宣告前，经审查发现债务人不符合法律规定情形的，可以裁定驳回申请。

申请人对裁定不服的，可以自裁定送达之日起10日内向上一级人民法院提起上诉。
 人民法院裁定受理破产申请的，应当同时指定管理人。

第三节 管理人制度

二、管理人的资格与指定

（一）管理人的资格

1.管理人可以由有关部门、机构的人员组成的清算组或者依法设立的律师事务所、会计师事务所、破产清算事务所等社会中介机构担任。

2.有下列情形之一的，不得担任管理人：

- （1）因故意犯罪受过刑事处罚；
- （2）曾被吊销相关专业执业证书；
- （3）与本案有利害关系；
- （4）人民法院认为不宜担任管理人的其他情形。

第四节 债务人财产

一、债务人财产的一般规定

（二）债务人财产的收回

二、破产撤销权与无效行为制度

1. 涉及债务人财产的下列行为无效：为逃避债务而隐匿、转移财产的；虚构债务或者承认不真实的债务的。

2. 人民法院受理破产申请前一年内，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：无偿转让财产的；以明显不合理的价格进行交易的；对没有财产担保的债务提供财产担保的；对未到期的债务提前清偿的；放弃债权的。

3. 人民法院受理破产申请前 6 个月内，债务人有本法第二条第一款规定的情形，仍对个别债权人进行清偿的，管理人有权请求人民法院予以撤销。但是，个别清偿使债务人财产受益的除外。

三、取回权

（一）一般取回权

（二）出卖人取回权

人民法院受理破产申请时，出卖人已将买卖标的物向作为买受人的债务人发运，债务人尚未收到且未付清全部价款的，出卖人可以取回在运途中的标的物。但是，管理人可以支付全部价款，请求出卖人交付标的物。

四、抵销权

债权人在破产申请受理前对债务人负有债务的，可以向管理人主张抵销。破产抵销权是破产债权只能依破产程序受偿的例外，抵销权实施的结果使该债权在抵销范围内得以由破产财产中得到全额、优先清偿。

有下列情形之一的，不得抵销：

（1）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；

（2）债权人已知债务人有不能清偿到期债务或者破产申请的事实，对债务人负担债务的；但是，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；

（3）债务人的债务人已知债务人有不能清偿到期债务或者破产申请的事实，对债务人取得债权的；但是，债务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。

五、破产费用与共益债务

1.人民法院受理破产申请后发生的下列费用，为破产费用：（1）破产案件的诉讼费用；（2）管理、变价和分配债务人财产的费用；（3）管理人执行职务的费用、报酬和聘用工作人员的费用。

2.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。

3.破产费用和共益债务由债务人财产随时清偿。债务人财产不足以清偿所有破产费用和共益债务的，先行清偿破产费用。债务人财产不足以清偿所有破产费用或者共益债务的，按照比例清偿。

第五节 破产债权

一、破产债权申报的一般规则

人民法院受理破产申请后，应当确定债权人申报债权的期限。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。债权人应当在人民法院确定的债权申报期限内向管理人申报债权。但债务人所欠职工的工资等，不必申报。

二、破产债权申报的特别规定（重点）

三、破产债权的确认

第六节 债权人会议

（二）债权人会议的成员与权利

二、债权人会议的召集与职权

（一）债权人会议的召集

1.第一次债权人会议由人民法院召集，自债权申报期限届满之日起 15 日内召开。以后的债权人会议，在人民法院认为必要时，或者管理人、债权人委员会、占债权总额 1/4 以上的债权人向债权人会议主席提议时召开。

2.召开债权人会议，管理人应当提前 15 日通知已知的债权人。

（二）债权人会议的职权

债权人会议的决议，由出席会议的有表决权的债权人过半数通过，并且其所代表的债权额占无财产担保债权总额的 1/2 以上。债权人会议的决议，对于全体债权人均有约束力。债权人认为债权人会议的决议违反法律规定，损害其利益的，可以自债权人会议作出决议之日起 15 日内，请求人民法院裁定撤销该决议，责令债权人会议依法重新作出决议。

第七节 重整程序

一、重整制度的一般理论

担保物权受限。

二、重整申请和重整期间

(二) 重整期间 (重点)

三、重整计划的制定与批准

1. 债务人自行管理财产和营业事务的, 由债务人制作重整计划草案。管理人负责管理财产和营业事务的, 由管理人制作重整计划草案。

2. 债务人或者管理人应当自人民法院裁定债务人重整之日起 6 个月内, 同时向人民法院和债权人会议提交重整计划草案。期限届满, 经债务人或者管理人请求, 有正当理由的, 人民法院可以裁定延期 3 个月。债务人或者管理人未按期提出重整计划草案的, 人民法院应当裁定终止重整程序, 并宣告债务人破产。

(二) 重整计划草案的表决与批准

1. 出席会议的同一表决组的债权人过半数同意重整计划草案, 并且其所代表的债权额占该组债权总额的 2/3 以上的, 即为该组通过重整计划草案。

2. 重整计划草案未获得通过且未依照法律规定获得人民法院的强制批准, 或者已通过的重整计划未获得批准的, 人民法院应当裁定终止重整程序, 并宣告债务人破产。

四、重整计划的执行、监督与终止

重整计划由债务人负责执行。

(三) 重整计划的效力。(重点)

第八节 和解制度

二、和解协议的效力

(一) 和解协议对债务人与和解债权人的效力

(二) 和解协议对债务人的保证人和其他连带债务人的效力

(三) 和解协议的终止

第九节 破产清算程序

二、别除权

三、破产财产的变价和分配

(二) 破产财产的分配

四、破产程序的终结

第七章 企业国有资产法律制度

第一节 企业国有资产法律制度概述

三、国家出资企业

国有独资企业、国有独资公司、国有资本控股公司、国有资本参股公司。

四、国家出资企业管理者的选择和考核

(一) 国家出资企业管理者的选择

1.国家出资企业管理者的任免范围。

(1) 任免国有独资企业的经理、副经理、财务负责人和其他高级管理人员；

(2) 任免国有独资公司的董事长、副董事长、董事、监事会主席和监事；

国家出资企业中应当由职工代表出任的董事、监事，依照有关法律、行政法规的规定由职工民主选举产生。

4.国家出资企业管理者的兼职限制

五、关系企业国有资产出资人权益的重大事项

(一) 一般规定

2.国有独资企业、国有独资公司合并、分立，增加或者减少注册资本，发行债券，分配利润，以及解散、申请破产，由履行出资人职责的机构决定。

(二) 企业改制

1.企业改制的类型

2.企业改制涉及重新安置企业职工的，还应当制定职工安置方案，并经职工代表大会或者职工大会审议通过。

(三) 与关联方的交易

关联方是指本企业的董事、监事、高级管理人员及其近亲属，以及这些人员所有或者实际控制的企业。

第二节 国有资产产权界定法律制度

第三节 国有资产评估法律制度

第四节 企业国有资产产权登记法律制度

第五节 企业国有产权转让法律制度

(三) 确定受让方

产权转让公告期为 20 个工作日。

转让方应当将产权转让公告委托产权交易机构刊登在省级以上公开发行的经济或者金融类报刊和产权交易机构的网站上，公开披露有关企业国有产权转让信息，广泛征集受让方。产权转让公告期为 20 个工作日。

对征集到的意向受让方由产权交易机构负责登记管理，产权交易机构不得将对意向受让方的登记管理委托转让方或其他方面进行。

(四) 确定转让价格

(五) 转让成交

经公开征集只产生一个受让方或者按照有关规定经国有资产监督管理机构批准的，可以采取协议转让的方式。

经公开征集产生两个以上受让方时，转让方应当与产权交易机构协商，根据转让标的的具体情况采取拍卖或招投标方式组织实施产权交易。

(六) 支付转让价款

五、国有股东转让所持上市公司股份

(一) 证券交易系统转让（事先报批与事后报备）

(二) 协议转让

9.国有股东应及时收取上市公司股份转让价款。拟受让方以现金支付股份转让价款的，国有股东应在股份转让协议签订后 5 个工作日内收取不低于转让收入 30%的保证金。

第六节 国有企业清产核资法律制度

第八章 物权法律制度

第一节 物权基本理论

（3）主物与从物

从物也是独立物。在法律或合同没有相反规定，主物所有权转移时，从物所有权也随之移转。

（4）原物与孳息。

1.根据《物权法》第一百一十六条的规定，天然孳息，由所有权人取得；一物之上既有所有权人，又有用益物权人的，因该物产生的天然孳息由用益物权人取得。当事人另有约定的，按照约定。法定孳息，当事人有约定的，按照约定取得；没有约定或者约定不明确的，按照交易习惯取得。

2.孳息所有权的转移时间，根据《合同法》第一百六十三条的规定，标的物在交付之前产生的孳息，归出卖人所有，交付之后产生的孳息，归买受人所有。

二、物权法的基本原则

1.平等保护原则

2.物权法定原则

（1）物权种类法定。即当事人不得自由创设法律未规定的新种类物权。如我国的担保物权只能是抵押权、质押权和留置权三种。（当事人以其他方式设立担保物权，法律不予保护。例如，设立不转移占有的质押担保）。

（2）物权内容法定。即物权的方式、效力等内容都由法律明文规定，当事人不得在物权中自由创设新的内容。当事人可以自己决定是否建立物权法律关系以及建立何种物权法律关系（抵押还是质押，由当事人决定）。

3.公示、公信原则

三、占有

（二）占有的种类

自主占有与他主占有、直接占有与间接占有、有权占有与无权占有。

（四）无权占有与返还请求权人的关系

（五）占有的法律保护

占有人返还原物的请求权，自侵占发生之日起一年内未行使的，该请求权消灭。此条中的“一年”在性质上属于除斥期间（不得中止、中断或延长），且仅适用于返还原物的请求权。损害赔偿的请求权，仍适用普通诉讼时效的规定（按第一章诉讼时效的规定：2年）。

四、物权变动

（一）不动产的物权变动

（二）动产的物权变动

（三）所有权取得的特别规则

五、物权的民法保护

- (一) 物上请求权
- (二) 债权请求权

第二节 所有权制度

(三) 征收与征用

1.征收是指国家为了公共利益的需要而依法强制取得原属于私人或者集体所有的所有权或者其他物权的行为。

2.征用是指国家为了公共利益的需要而依法强制取得原属于私人或集体所有的财产的使用权的行为。因抢险、救灾等紧急需要，依照法律规定的权限和程序可以征用单位、个人的不动产或者动产。被征用的不动产或者动产使用后，应当返还被征用人。单位、个人的不动产或者动产被征用或者征用后毁损、灭失的，应当给予补偿。

3.征收与征用的区别。

二、各类所有权

- (一) 国家所有权
- (二) 劳动群众集体所有权
- (三) 私人所有权

三、业主的建筑物区分所有权

3.成员权

对于筹集和使用建筑物及其附属设施的维修资金和改建、重建建筑物及其附属设施的行为，应当经专有部分占建筑物总面积 2/3 以上的业主且占总人数 2/3 以上的业主同意。

四、共有

- 3.共同共有
- 4.共有物的处分
- 5.共有的对外关系

第三节 用益物权制度（重点）

第四节 担保物权制度

一、担保物权的基本理论

担保物权的特性：从属性、不可分性、物上代位性。

二、抵押

三、质押

(二) 动产质押

1.质押合同是诺成合同，原则上自双方当事人意思表示一致时成立。质物占有的移转不是合同的生效要件。质权自质物移交于质权人占有时设立。因此，只有出质人将出质的动产移交以债权人占有，债权人才能取得质权。出质人以间接占有的财产出质的，书面通

过送达占有人时视为移交。

2.动产质押的标的物

3.动产质押的效力

(三) 权利质押

1.有价证券的质押。

2.可以转让的基金份额、股权的质押。

3.知识产权的质押。

四、留置

(二) 留置权的成立条件

(三) 留置权的效力

留置权人在占有留置物期间内，除了留置物本身以外，留置权的效力还及于从物、孳息和代位物。根据《物权法》规定，留置的财产为可分物的，留置物的价格应当相当于债务的金额。留置物为不可分物的，留置权人可以就其留置物的全部行使留置权。

留置权的效力分两个层次：

1.留置标的物

2.优先受偿

第九章 合同法律制度（总则）

第一节 合同的基本理论

二、合同的分类

(一) 有名合同（指合同法分则中所规定的 15 类合同）；无名合同。

(二) 单务合同；双务合同（双方当事人要互相支付对价，且强调的是对等性）。

(三) 诺成合同（意思表示一致时即告成立）；实践合同（实际交付标的物）。

另外，合同还可以分为：（1）有偿合同；无偿合同（不需为从合同中得到的利益支付相应对价）。（2）要式合同（必须符合一定的形式）；不要式合同。（3）主合同；从合同（不能独立存在）。

三、合同的相对性

合同法律关系是特定当事人之间的法律关系，与物权法律关系中物权的绝对性相对应，合同法律关系具有相对性特征。

主体的相对性	指合同关系只能发生在特定的主体之间，只有合同当事人一方能够向合同的另一方当事人基于合同提出请求或提起诉讼。
内容的相对性	除法律、合同另有规定以外，只有合同当事人才能享有某个合同所规定的权利，并承担该合同规定的义务，任何第三人不能主张合同上的权利。
责任的相对性	指合同责任只能在特定的当事人之间即合同关系的当事人之间发生，合同关系以外的人不负违约责任。

合同的相对性有例外情形，例如：债的保全（本章第四节）；所有权让与不破租赁（第十章租赁合同）。

第二节 合同的订立

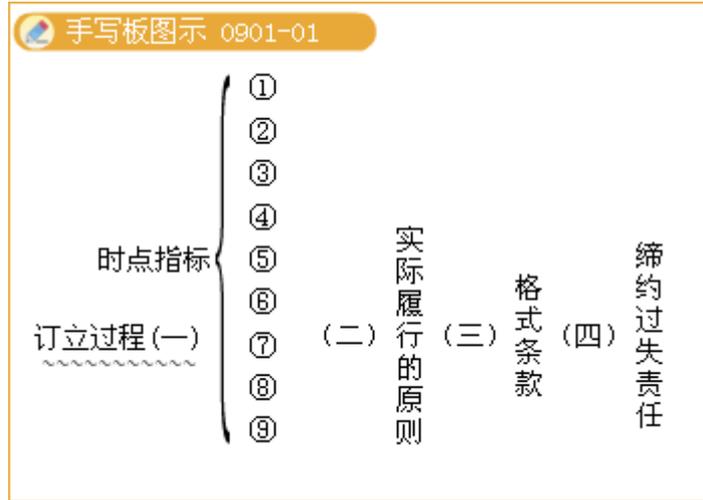
一、合同订立程序——要约与承诺

(一) 要约

要约是指希望和他人订立合同的意思表示。(是单方法律行为,赋予受要约人承诺权。)要约可以向特定人发出,也可以向非特定人发出。根据《合同法》的规定,该意思表示应当符合下列规定:

(1) 内容具体确定;(即表达出订立合同的意思,并包括一经承诺合同即足以成立的各项基本条款)

(2) 表明经受要约人承诺,要约人即受该意思表示约束。



第三节 合同的效力

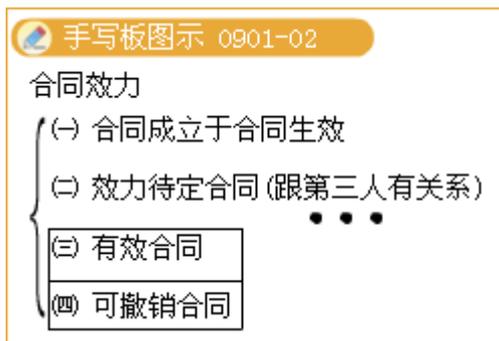
一、合同的生效

1. 合同的生效,是指已依法成立的合同,发生相应的法律效力。(注意:后面所说的履行、抗辩、变更、违约等规定都是针对“生效”的合同)合同的生效不同于合同的成立。

合同的成立考察是否有要约和承诺;合同的生效考察合同是否合法。

2. 根据不同类型的合同,生效的时间主要有:

一般情况	依法成立的合同,自成立时生效。
国家有关规定	依照法律、行政法规规定办理批准、登记等手续后生效。
附条件	附生效(或解除)条件的合同,自条件成就时生效(或失效)。当事人为自己的利益不正当地阻止(或促成)条件成就的,视为条件已成就(或不成就)。
附期限	附生效(或终止)期限的合同,自期限届至时生效(或失效)。



(二) 无权代理人订立的合同。

1. 行为人没有代理权、超越代理权或者代理权终止后以被代理人名义订立的合同，未经被代理人追认，对被代理人不发生效力，由行为人承担责任。

2. 相对人可以催告被代理人在一个月内予以追认。被代理人未作表示的，视为拒绝追认。合同被追认之前，善意相对人有撤销的权利。撤销应当以通知的方式作出。

(三) 无处分权的人处分他人财产，经权利人追认或者无处分权的人订立合同后取得处分权的，该合同有效。在出卖人就同一标的物订立多重买卖合同的情形，如果合同均不具有合同法规定的无效情形，买受人因不能按照合同约定取得标的物所有权，可以请求追究出卖人违约责任。

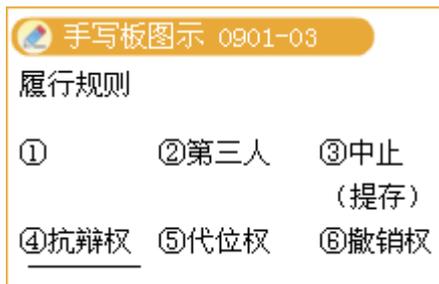
第四节 合同的履行

一、合同的履行原则

(一) 约定不明时合同内容的确定规则

1. 合同生效后（三个层次），（1）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；（2）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。（3）依照上述履行原则仍不能确定的，适用《合同法》的下列规定：（解决方法）

质量要求不明确的	按照国家标准、行业标准履行；没有国家标准、行业标准的，按照通常标准或者符合合同目的的特定标准履行。
价款或者报酬不明确的	按照订立合同时履行地的市场价格履行；依法应当执行政府定价或者政府指导价的，按照规定履行。
地点不明确的	给付货币的，在接受货币一方所在地履行；交付不动产的，在不动产所在地履行；其他标的在履行义务一方所在地履行。
期限不明确的	债务人可以随时履行，债权人也可以随时要求履行，但应当给对方必要的准备时间。
方式不明确的	按照有利于实现合同目的的方式履行。
费用负担不明确的	由履行义务一方负担。



- 二、同时履行抗辩权
- 三、先履行抗辩权
- 四、不安抗辩权
- 五、代位权
- 六、撤销权

第五节 合同的担保

一、合同担保的基本理论

(二) 担保方式

合同的担保方式一般有五种，即：保证、抵押、质押、留置和定金。

根据《担保法司法解释》的规定，反担保方式可以是债务人提供的抵押或者质押，也可以是其他人提供的保证、抵押或者质押。而留置和定金不能作为反担保方式。

(三) 担保合同的无效

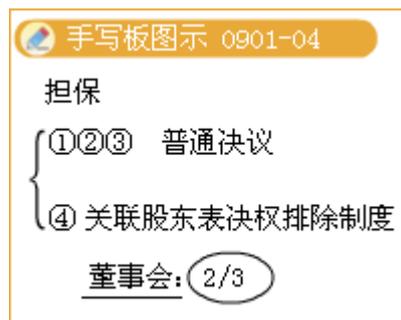
1. 上市公司对外担保的特殊规定

(1) 上市公司对外担保必须经董事会或股东大会审议。上市公司的《公司章程》应当明确股东大会、董事会审批对外担保的权限及违反审批权限、审议程序的责任追究制度。

(2) 应由股东大会审批的对外担保，必须经董事会审议通过后，方可提交股东大会审批。须经股东大会审批的对外担保，包括但不限于下列情形：①上市公司及其控股子公司的对外担保总额，超过最近一期经审计净资产 50%以后提供的任何担保；②为资产负债率超过 70%的担保对象提供的担保；③单笔担保额超过最近一期经审计净资产 10%的担保；④对股东、实际控制人及其关联方提供的担保。(这 4 种情形是法定的，必须由股东大会审批，否则无效。公司章程还可以规定其他情形)

(3) 股东大会在审议为股东、实际控制人及其关联方提供的担保议案时，该股东或受该实际控制人支配的股东，不得参与该项表决，该项表决由出席股东大会的其他股东所持表决权的半数以上通过。

(4) 应由董事会审批的对外担保，必须经出席董事会的 2/3 以上董事审议同意并做出决议。



2. 担保合同无效的法律责任。

(1) 主合同有效而担保合同无效，债权人无过错的，担保人与债务人对主合同债权人的经济损失，承担连带赔偿责任；债权人、担保人有过错的，担保人承担民事责任的部分，不应超过债务人不能清偿部分的 1/2。

(2) 主合同无效而导致担保合同无效，担保人无过错的，担保人不承担民事责任；担保人有过错的，担保人承担民事责任的部分，不应超过债务人不能清偿部分的 1/3。

(3) 担保人因无效担保合同向债权人承担赔偿责任后，可以向债务人追偿，或者在承担赔偿责任的范围内，要求有过错的反担保人承担赔偿责任。

(4) 主合同解除后，担保人对债务人应当承担的民事责任仍应承担担保责任。除非担保合同另有约定。另外，如果法人或者其他组织的法定代表人、负责人超越权限订立的担保合同，除相对人知道或者应当知道其超越权限的以外，该代表行为有效。

二、保证

(二) 保证人

2. 法律对保证人有相应的限制：

(1) 主债务人不得同时为保证人。

(2) 国家机关原则上不得为保证人（经国务院批准除外）。

(3) 以公益为目的的事业单位、社会团体不得作保证人（从事经营活动的除外）。

(4) 企业法人的职能部门不得担任保证人。

(5) 企业法人的分支机构原则上不得担任保证人，但企业法人的分支机构有法人书面授权，可以在授权范围内提供保证。

(6) 保证人必须有代为清偿债务的能力。但不具有完全代偿能力的主体，只要以保证人身份订立保证合同后，就应当承担保证责任。

(三) 保证方式

1. 一般保证和连带责任保证

一般保证和连带保证的根本区别是保证人是否享有先诉抗辩权。

但有下列情形之一的，一般保证人不得行使先诉抗辩权：

① 债务人住所变更，致使债权人要求其履行债务发生重大困难的，如债务人下落不明，移居境外，且无财产可供执行。

② 人民法院受理债务人破产案件，中止执行程序的。

③ 保证人以书面形式放弃先诉抗辩权的

2. 单独保证和共同保证

连带共同保证的债务人在主合同规定的债务履行届满没有履行债务的，债权人可以要求债务人履行债务，也可以要求任何一个保证人承担全部保证责任。已经承担保证责任的保证人，有权向债务人追偿，或者要求承担连带责任的其他保证人清偿其应当承担的份额。

(四) 保证责任

6. 共同担保下的保证责任

有约定，根据当事人的约定确定承担责任的顺序。

没有约定或者约定不明，如果保证与“第三人”提供的物的担保并存，保证与物的担保居于同一清偿顺序，债权人既可以要求保证人承担保证责任，也可以对担保物行使担保物权。

提供担保的第三人承担担保责任后，有权向债务人追偿。

(五) 保证人的追偿权

三、定金（重点）

第六节 合同的变更与转让

一、合同的变更

1. 《合同法》所称合同的变更是指合同内容的变更，不包括合同主体的变更。合同主体的变更属于合同的转让。

2. 经当事人协商一致，可以变更合同。当事人对合同变更的内容约定不明确的，推定为未变更。

3. 除双方通过合意变更合同以外，还存在法定变更的情形，即一方当事人单方通知对方变更合同的权利。（发生法定情形，无须协商，通知即可）

4. 合同的变更，仅对变更后未履行的部分有效，对已履行的部分无溯及力。

二、债权转让

（一）债权转让的条件

债权转让是指债权人将合同的权利全部或者部分转让给第三人的法律制度。其中债权人是转让人，第三人是受让人。《合同法》规定，债权人转让权利的，无须债务人同意，但应当通知债务人。未经通知，该转让对债务人不发生效力。

（三）债权转让的效力（重点）

三、债务承担

四、合同债权债务的概括移转

合同权利义务的概括移转，是指合同一方当事人将自己在合同中的权利义务一并转让的法律制度。

1. 当事人订立合同后合并的，由合并后的法人或者其他组织行使合同权利，履行合同义务。

2. 当事人订立合同后分立的，除债权人和债务人另有约定的以外，由分立的法人或者其他组织对合同的权利和义务享有连带债权，承担连带债务。

第七节 合同的终止

一、合同终止的基本理论

合同的终止，是指因发生法律规定或当事人约定的情况，使当事人之间的权利义务关系消灭，而使合同终止法律效力。合同消灭的效力，除当事人之间的权利义务终止外，从属于主债的权利义务，也随之消灭。

合同的权利义务终止后，有时当事人还负有后合同义务，应当遵循诚实信用原则，根据交易习惯履行通知、协助、保密等义务。合同的权利义务终止，不影响合同中结算条款、清理条款以及解决争议方法条款的效力。

三、解除（重点）

五、提存（重点）

六、免除与混同

第八节 违约责任

二、违约形态

(二) 届期违约

《合同法》规定，因当事人一方的违约行为，侵害对方人身、财产权益的，受损害方有权选择依照《合同法》规定要求其承担违约责任或者依照其他法律要求其承担侵权责任。

三、承担违约责任的方式

(三) 损害赔偿

1. 赔偿损失

(1) 损失赔偿额应当相当于因违约所造成的损失，包括合同履行后可以获得的利益，但不得超过违反合同一方订立合同时预见到或者应当预见到的因违反合同可能造成的损失。当事人可以在合同中约定因违约产生的损失赔偿额的计算方法。

2. 支付违约金

(1) 违约金是按照当事人约定或者法律规定，一方当事人违约时应当根据违约情况向对方支付的一定数额的货币。

四、免责事由

当事人迟延履行后发生不可抗力的，不能免除责任。

第十章 合同法律制度（分则）

第一节 转移财产权利的合同

一、买卖合同

(一) 双方当事人的权利义务

1. 交付标的物

2. 转移标的物的所有权

交付标的物时，标的物必须是属于出卖人所有或者出卖人有权处分的物。

出卖人就交付的标的物，负有保证第三人不得向买受人主张任何权利的义务，但买受人订立合同时知道或者应当知道第三人对买卖的标的物享有权利的，或法律另有其他规定的除外。买受人有确切证据证明第三人可能就标的物主张权利的，可以中止支付相应的价款，但出卖人提供适当担保的除外。

标的物的所有权自标的物交付时起转移，但法律另有规定或者当事人另有约定的除外。

3. 标的物的风险负担

(1) 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。

(3) 出卖人出卖交由承运人运输的在途标的物，除当事人另有约定的以外，毁损、灭失的风险自合同成立时起由买受人承担。

(4) 当事人没有约定交付地点或者约定不明确，标的物需要运输的，出卖人将标的物交付给第一承运人后，标的物毁损、灭失的风险由买受人承担。

(8) 标的物毁损、灭失的风险由买受人承担的, 不影响因出卖人履行债务不符合约定, 买受人要求其承担违约责任的权利。

4. 标的物的检验
5. 价款支付
6. 买卖合同的特别解除规则

二、赠与合同

(二) 赠与合同的撤销

赠与人的撤销权自知道或者应当知道撤销原因之日起 1 年内行使。

因受赠人的违法行为致使赠与人死亡或者丧失民事行为能力的, 赠与人的继承人或者法定代理人可以撤销赠与。赠与人的继承人或者法定代理人的撤销权, 自知道或者应当知道撤销原因之日起 6 个月内行使。

三、借款合同

(二) 双方当事人的权利义务 (重点)

四、租赁合同

(一) 租赁合同概述

(二) 双方当事人的权利义务

因维修租赁物影响承租人使用的, 应当相应减少租金或者延长租期。

(三) 租赁合同的解除与延期

(四) 房屋租赁合同 (新增内容, 重点)

因此, 只有房屋租赁合同规定了优先购买权, 其他标的物租赁并不适用优先购买权。

五、融资租赁合同

出租人享有租赁物的所有权。承租人破产的, 租赁物不属于破产财产。

(二) 双方当事人的权利义务

1. 租赁物不符合租赁合同约定或者不符合使用目的的, 出租人不承担责任, 但承租人依赖出租人的技能确定租赁物或者出租人干预选择租赁物的除外。

2. 出租人应当保证承租人对租赁物的占有和使用。承租人占有租赁物期间, 租赁物造成第三人的人身伤害或者财产损害的, 出租人不承担责任。

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。

3. 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, 出租人可以要求支付全部租金; 也可以解除合同, 收回租赁物。

4. 出租人和承租人可以约定租赁期间届满租赁物的归属。对租赁物的归属没有约定或者约定不明确, 依照《合同法》有关规定仍不能确定的, 租赁物的所有权归出租人。

5. 当事人约定租赁期间届满租赁物归承租人所有, 承租人已经支付大部分租金, 但无力支付剩余租金, 出租人因此解除合同收回租赁物的, 收回的租赁物的价值超过承租人欠付的租金以及其他费用的, 承租人可以要求部分返还。

第二节 交付工作成果的合同

一、承揽合同

二、建设工程合同

发包人未按照约定支付价款的，承包人可以催告发包人在合理期限内支付价款。发包人逾期不支付的，除按照建设工程的性质不宜折价、拍卖的以外，承包人可以与发包人协议将该工程折价，也可以申请人民法院将该工程依法拍卖。

建筑工程价款包括承包人为建设工程应当支付的工作人员报酬、材料款等实际支出的费用，不包括承包人因发包人违约所造成的损失。建设工程承包人行使优先权的期限为6个月，自建设工程竣工之日或者建设工程合同约定的竣工之日起计算。

当事人对欠付工程价款利息计付标准有约定的，按照约定处理；没有约定的，按照中国人民银行发布的同期同类贷款利率计息。

第三节 提供劳务的合同

一、运输合同

(三) 货运合同

在承运人将货物交付收货人之前，托运人可以要求承运人中止运输、返还货物、变更到达地或者将货物交给其他收货人，但应当赔偿承运人因此受到的损失。

货物运输到达后，承运人知道收货人的，应当及时通知收货人，收货人应当及时提货。收货人逾期提货的，应当向承运人支付保管费等费用。

承运人对运输过程中货物的毁损、灭失承担损害赔偿责任，但承运人证明货物的毁损、灭失是因不可抗力、货物本身的自然性质或者合理损耗以及托运人、收货人的过错造成的，不承担损害赔偿责任。

货物在运输过程中因不可抗力灭失，未收取运费的，承运人不得要求支付运费；已收取运费的，托运人可以要求返还。

货物的毁损、灭失的赔偿额，当事人有约定的，按照其约定；没有约定或者约定不明确，依照《合同法》有关规定仍不能确定的，按照交付或者应当交付时货物到达地的市场价格计算。法律、行政法规对赔偿额的计算方法和赔偿限额另有规定的，依照其规定。

二、保管合同和仓储合同

(一) 保管合同

1. 保管合同是保管人保管寄存人交付的保管物，并返还该物的合同。

2. 保管合同一般为实践合同，自保管物交付时成立。但当事人另有特别约定的，保管合同可自当事人约定的时间成立，为诺成合同。

(二) 仓储合同

存货人或者仓单持有人在仓单上背书并经保管人签字或者盖章的，可以转让提取仓储物的权利。

储存期间届满，存货人或者仓单持有人应当凭仓单提取仓储物。存货人或者仓单持有人逾期提取的，应当加收仓储费；提前提取的，不减收仓储费。

四、行纪合同与居间合同

1. 行纪人卖出或者买入具有市场定价的商品，除委托人有相反的意思表示的以外，行纪人自己可以作为买受人或者出卖人。此时行纪人仍然可以要求委托人支付报酬。

2. 行纪人与第三人订立合同的，行纪人对该合同直接享有权利、承担义务。第三人未履行义务致使委托人受到损害的，行纪人应当承担损害赔偿责任，但行纪人与委托人另有约定的除外。

3. 行纪人完成或者部分完成委托事务的，委托人应当向其支付相应的报酬。委托人逾

期不支付报酬的，行纪人对委托物享有留置权，但当事人另有约定的除外。

第四节 技术合同

(三) 职务技术成果

(五) 技术成果的权利归属

专利申请权转让合同当事人在办理专利申请权转让登记之前，可以以专利申请被驳回或者被视为撤回为由请求解除合同，但在办理专利申请权转让登记之后，则不得因此请求解除合同，当事人另有约定的除外。

第十一章 外汇管理法律制度

第一节 外汇管理和外汇管理法基本理论

三、我国《外汇管理条例》的适用范围及外汇管理机关

(一) 《外汇管理条例》的适用范围

《外汇管理条例》对适用范围的规定采取了属人主义与属地主义相结合的原则。境内机构和境内个人的外汇收支或者外汇经营活动，不论其发生在境内或境外，均适用该条例。对于境外机构和境外个人而言，仅在中国境内的外汇收支和外汇经营活动适用该条例。所谓境内机构，是指中华人民共和国境内的国家机关、企业、事业单位、社会团体、部队等，外国驻华外交领事机构和国际组织驻华代表机构除外。境内个人，是指中国公民和在中华人民共和国境内连续居住满1年的外国人，外国驻华外交人员和国际组织驻华代表除外。

四、我国外汇管理法的基本原则

(一) 经常项目与资本项目区别管理

(二) 对外汇资金流出、流进实施均衡监管

(三) 加强国际收支统计监测，建立国际收支应急保障制度

1. 国际收支统计申报制度要求有外汇经营活动的境内机构，应当按照国务院外汇管理部门的规定报送财务会计报告、统计报表等资料。

2. 凡是中国居民与非中国居民之间发生的一切经济交易，都应当向国家外汇管理机关进行申报。

3. 经营外汇业务的金融机构应当依法向外汇管理机关报送客户的外汇收支及账户变动情况。

(四) 维护人民币主权货币地位

人民币是我国的法定货币。中华人民共和国境内禁止外币流通，并不得以外币计价结算，但国家另有规定的除外。

1. 保税监管区内与境内保税监管区域外之间货物贸易项下交易，可以以人民币计价结算，也可以以外币计价结算；

2. 区内机构之间的交易，可以以人民币计价结算，也可以以外币计价结算。

3. 为满足境内机构和个人的合理需求，国家允许符合一定条件的保险合同以外币进行计价结算。

第四节 金融机构外汇业务管理制度

一、银行外汇业务管理

（一）保险公司的外汇业务

外汇保险是保险公司外汇业务的最主要形式。所谓外汇保险是指根据保险合同约定支付保险费、赔偿或给付保险金均以外币计价结算的商业保险。对于符合以下条件之一的财产保险，保险经营机构可以外汇收取保险费，支付赔偿或给付保险金，或进行保险合同结算：一是保险标的在中华人民共和国境内与境外之间移动；二是保险标的在中华人民共和国境外存在或者实现；三是保险标的在中华人民共和国境内，通过租赁、国际银团贷款或者其他国际融资形式存在或者实现；四是投保人和受益人均为境外法人或自然人。对于符合下列条件之一的人身何险，可以外汇收取保险费，支付赔偿或给付保险金，或进行保险合同结算。

第二节 经常项目外汇管理制度

二、货物贸易外汇管理制度

（三）出口收入存放境外管理制度

四、个人外汇管理制度

对个人结汇和境内个人购汇实行年度总额管理。年度总额分别为每人每年等值 5 万美元。

（一）个人汇款

境内个人从外汇储蓄账户向境外汇出外汇用于经常项目支出的，当日累计等值 5 万美元以下的，凭本人有效身份证件在银行办理；超过等值 5 万美元的，凭经常项目项下有交易额真实性凭证办理。

（二）银行外汇业务综合头寸管理

（三）银行资本金、利润以及因本外资产不匹配需要进行人民币与外币间转换的管理

三、对违反外汇管理规定行为的处罚

（一）逃汇行为及其处罚

（二）非法套汇行为 及其处罚。

第十二章 支付结算法律制度

第一节 支付结算概述

第二节 票据结算之外的结算方式

一、汇兑

（三）汇兑的撤销和退汇

二、托收承付

付款人的承付期依验单付款还是验货付款而不相同。验单付款的承付期为 3 天，从付款人开户银行发出承付通知的次日算起（承付期内遇法定休假日顺延）。验货付款的承付期为 10 天，从运输部门向付款人发出提货通知的次日算起。

(五) 托收承付的逾期付款处理

1. 付款人开户银行对付款人逾期支付的款项，应当根据逾期付款金额和逾期天数，按每天5‰计算逾期付款赔偿金。

(六) 托收承付的逾期付款处理

付款人开户银行对付款人逾期支付的款项，应当根据逾期付款金额和逾期天数，按每天万分之五计算逾期付款赔偿金。

法律规定的“正当理由”有7种情形：

- (1) 没有签订购销合同或未订明托收承付结算方式购销合同款项；
- (2) 未经双方事先达成协议，收款人提前交货或因逾期交货，付款人不需要该项货物的款项；
- (3) 未按合同规定的到货地址发货的款项；
- (4) 代销、寄销、赊销商品的款项；
- (5) 验单付款，发现所列货物的品种、规格、数量、价格与合同规定不符，或货物已到，经查验货物与合同规定或发货清单不符的款项；
- (6) 验货付款，经查验货物与合同规定或发货清单不符的款项；
- (7) 货款已经支付或计算有错误的款项。不属上述情况的，付款人不得向银行提出拒绝付款。

(七) 托收承付的拒绝付款处理

对下列情况，付款人在承付期内，可向银行提出全部或部分拒绝付款：

- (1) 没有签订购销合同或购销合同未订明托收承付结算方式的款项。
- (2) 未经双方事先达成协议，收款人提前交货或因逾期交货付款人不再需要该项货物的款项。
- (3) 未按合同规定的到货地址发货的款项。
- (4) 代销、寄销、赊销商品的款项。
- (5) 验单付款，发现所列货物的品种、规格、数量、价格与合同规定不符，或货物已到，经查验货物与合同规定或发货清单不符的款项。
- (6) 验货付款，经查验货物与合同规定或与发货清单不符的款项。
- (7) 货款已经支付或计算有错误的款项。

四、银行卡

(四) 银行卡的计息和收费标准

2. 银行卡的收费标准

商业银行办理银行卡收单业务应当按下列标准向商户收取结算手续费：①宾馆、餐饮、娱乐、旅游等行业不得低于交易金额的2%；②其他行业不得低于交易金额的1%。

(1) ATM跨行取款交易

持卡人在他行ATM机上成功办理取款时，无论同城或异地，发卡行均按每笔3元的标准向代理行支付代理手续费，同时按每笔0.6元的标准向银联支付网络服务费。

(2) POS跨行交易商户结算手续费

①对宾馆、餐饮、娱乐、珠宝金饰、工艺美术品类的商户，发卡行的固定收益为交易金额的1.4%，银联网络服务费标准为交易金额的0.2%。

②对一般类型的商户，发卡行的固定收益为交易金额的0.7%，银联网络服务费的标准为交易金额的0.1%。

③对特殊行业或商户予以适当优惠：

房地产、汽车销售发卡行收益每笔最高不超过40元，银联网络服务费最高不超过5

售类商户	元；对批发类的商户，发卡行收益每笔最高不超过 16 元，银联网络服务费最高不超过 2 元。
航空售票、加油、超市等类型的商户	比照一般类型商户减半收取，发卡行的固定收益为交易金额的 0.35%，银联网络服务费标准为交易金额的 0.05%
公立医院和公立学校	发卡行和银联暂不参与收益分配

（五）银行卡的申领与使用

1. 单位卡

在单位卡的使用过程中，其账户的资金一律从其基本存款账户转账存入，不得交存现金，不得将销货收入的款项存入其账户。单位卡的持卡人不得用于 10 万元以上的商品交易、劳务供应款项的结算，并一律不得支取现金。

（六）银行卡在特约单位购物、消费的程序

发卡银行依据密码等电子信息为持卡人办理的存取款、转账结算等各类交易所产生的电子信息记录，均为该面交易的有效凭据。发卡银行可凭交易明细记账单或清单作为记账凭证。银行卡通过联网的各类终端交易的原始交易单据至少保留两年备查。

4. 有关问题的处理

（九）银行卡的销户

第三节 结算纪律与责任

商业承兑汇票到期，付款人不能支付票款，按票面金额对其处以 5% 但不低于 1000 元罚款；银行承兑汇票到期，承兑申请人未能足额交存票款，对尚未扣回的承兑金额按每天万分之五计收罚息。

第四节 人民币银行结算账户管理制度

四、银行结算账户的使用

第十三章 票据法律制度

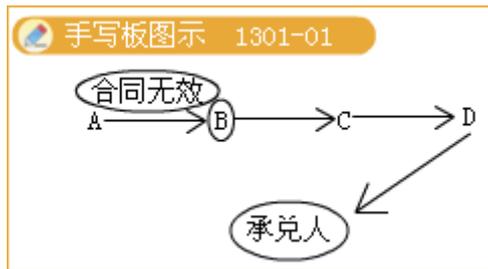
第一节 票据法的一般理论

二、票据法律关系

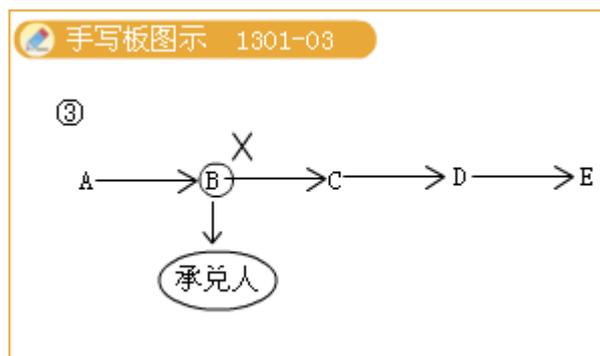
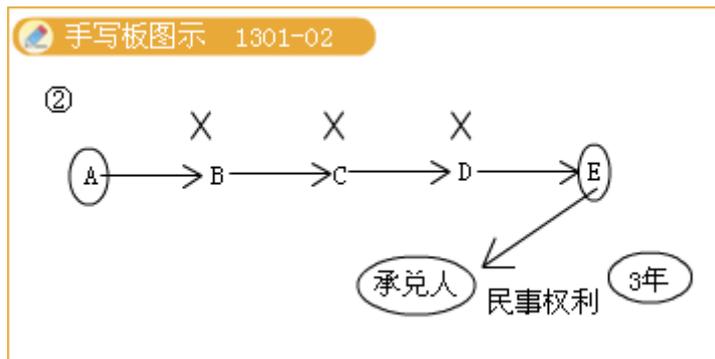
（一）票据法律关系的概念

1. 票据的签发、取得和转让，应当遵循诚实信用的原则，具有真实的交易关系和债权债务关系。

2. 票据债务人可以对不履行约定义务的与自己有直接债权债务关系的持票人，进行抗辩。



3. 持票人因超过票据权利时效或者因票据记载事项欠缺而丧失票据权利的，仍享有民事权利，可以请求出票人或者承兑人返还其与未支付的票据金额相当的利益。



票据法上的非票据关系则是指由《票据法》所规定的，不是基于票据行为直接发生的法律关系，如票据上的正当权利人对于因恶意而取得票据的人行使票据返还请求权而发生的关系、因手续欠缺而丧失票据上权利的持票人对于出票人或承兑人行使利益偿还请求权而发生的关系、票据付款人付款后请求持票人交还票据的关系等。

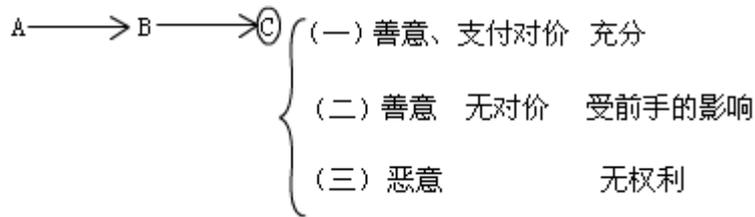
三、票据行为

(二) 票据行为成立的有效条件

1. 行为人必须具有从事票据行为的能力。

无行为能力人或者限制民事行为能力人在票据上签章的，其签章无效。在票据行为中，在票据上签章的自然人必须具有完全民事行为能力的人，否则，该签章不具有任何效力，签章者并不因此而成为票据上的债务人，其他票据当事人也不得据此签章向无行为能力人或限制行为能力人主张任何票据债权。

以欺诈、偷盗或者胁迫等手段取得票据的，或者明知有前列情形，出于恶意取得票据的，不得享有票据权利。



出票人在票据上的签章不符合规定的，票据无效；承兑人、保证人在票据上的签章不符合规定的，或者无民事行为能力人、限制民事行为能力人在票据上签章的，其签章无效，但不影响其他符合规定签章的效力；背书人在票据上的签章不符合规定的，其签章无效，但不影响其前手符合规定签章的效力。

（三）票据行为的代理

票据行为的代理必须具备以下条件：

- （1）票据当事人必须有委托代理的意思表示。该种授权委托一般以书面形式。
- （2）代理人必须按被代理人的委托在票据上签章。如果代理人未在票据上以自己的名字或名称签章，则不产生票据代理的效力。
- （3）代理人应在票据上表明代理关系，即注明“代理”字样或类似的文句。

四、票据权利与抗辩

（一）票据权利

1. 票据权利的概念

票据权利是指持票人向票据债务人请求支付票据金额的权利，票据权利包括付款请求权和追索权。

2. 票据权利的内容

《票据法司法解释》第4条规定：“持票人不先行使付款请求权而先行使追索权遭拒绝提起诉讼的，人民法院不予受理。持票人只能在首先向付款人行使付款请求权而得不到付款时，才可以行使追索权。”

3. 票据权利的取得

行为人合法取得票据，即取得了票据权利。取得票据主要有以下几种情况：①从出票人处取得；②从持有票据的人处受让票据；③以税收、继承、赠与、企业合并等方式获得票据。

（1）票据的取得，必须给付对价。凡是无对价或无相当对价取得票据的，如果属于善意取得，仍然享有票据权利，但票据持有人必须承受其前手的权利瑕疵。如果前手的权利因违法或有瑕疵而受影响或丧失，该持票人的权利也因此而受影响或丧失。

（2）因税收、继承、赠与可以依法无偿取得票据的，不受给付对价之限制。但是，如果票据的取得是无对价或无相当对价的，该票据权利不得优于其前手。

（3）因欺诈、偷盗、胁迫、恶意或重大过失而取得票据的，不得享有票据权利。

4. 票据权利的消灭

5. 票据权利的行使与保全

6. 票据权利的补救

（1）挂失止付

付款人或者代理付款人自收到挂失止付通知书之日起12日内没有收到人民法院的止

付通知书的，自第 13 日起，挂失止付通知书失效。

(2) 公示催告。

②人民法院决定受理申请后，应当同时向付款人及代理付款人发出止付通知，并自立案之日起 3 日内发出公告，公示催告的期间不得少于 60 日，涉外票据可根据情况适当延长，但最长不得超过 90 日。

③人民法院收到利害关系人的申报后，应当裁定终结公示催告程序。

④公示催告期间届满以及在判决作出前，没有利害关系人申报权利的，公示催告申请人应当自申报权利期间届满的次日起一个月内申请法院作出判决。判决生效后，公示催告申请人有权依据判决向付款人请求付款或向其他票据债务人行使追索权。

(二) 票据抗辩

1. 票据抗辩的概念

票据抗辩是指票据的债务人依照《票据法》的规定，对票据债权人拒绝履行义务的行为。

2. 票据抗辩的种类

根据抗辩原因及抗辩效力的不同，票据抗辩可分为对物抗辩和对人抗辩。

(1) 对物抗辩。这是指基于票据本身的内容而发生的事由所进行的抗辩。这一抗辩可以对任何持票人提出。其主要包括以下情形：

①票据行为不成立而为的抗辩。如票据应记载的内容有欠缺；票据债务人无行为能力；无权代理或超越代理权进行票据行为；票据上有禁止记载的事项（如付款附有条件，记载到期日不合法）；背书不连续；持票人的票据权利有瑕疵（如因欺诈、偷盗、胁迫、恶意、重大过失取得票据）等。

②依票据记载不能提出请求而为的抗辩。如票据未到期、付款地不符等。

③票据载明的权利已消灭或已失效而为的抗辩。如票据债权因付款、抵销、提存、免除、除权判决、时效届满而消灭等。

④票据权利的保全手续欠缺而为的抗辩。如应作成拒绝证书而未作等。

⑤票据上有伪造、变造情形而为的抗辩。

3. 票据抗辩的限制

票据债务人不得以自己与出票人或者与持票人的前手之间的抗辩事由，对抗持票人。但是，持票人明知存在抗辩事由而取得票据的除外。

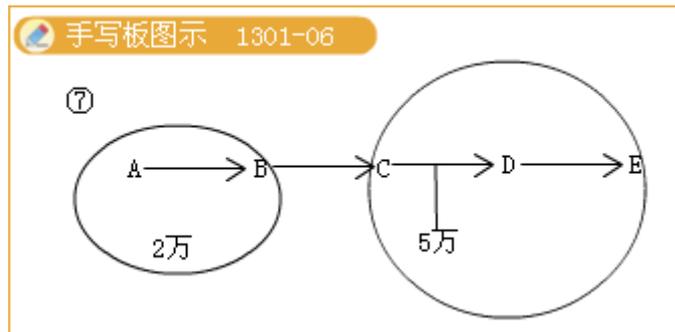
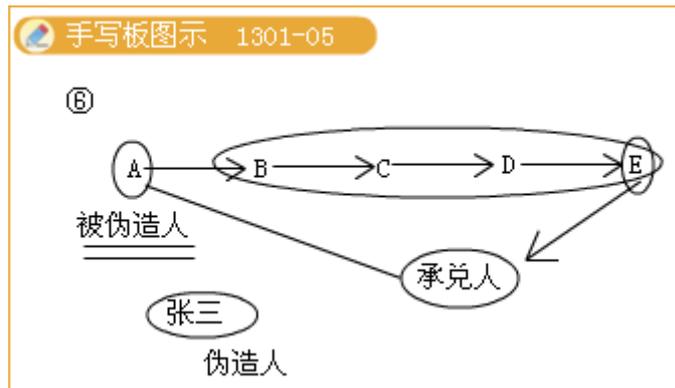
(1) 票据债务人不得以自己与出票人之间的抗辩事由对抗持票人。

(2) 票据债务人不得以自己与持票人的前手之间的抗辩事由对抗持票人。

(3) 凡是善意的、已付对价的正当持票人可以向票据上的一切债务人请求付款，不受前手权利瑕疵和前手相互间抗辩的影响。

(4) 持票人取得的票据是无对价或不相当对价的，票据债务人可以对抗持票人前手的抗辩事由对抗该持票人。（前面关于票据权利的取得：如果票据的取得是无对价或无相当对价的，该票据权利不得优于其前手。）

(三) 票据的伪造和变造（重点）



第二节 汇票

一、汇票的概念和种类

商业汇票的付款期限，最长不得超过 6 个月；商业汇票的提示付款期限，自汇票到期日起 10 日。

二、出票

(二) 汇票的格式

1. 汇票的绝对应记载事项

汇票的绝对应记载事项包括七个方面的内容，如果汇票上未记载该七个方面事项之一的，汇票无效。

(1) 表明“汇票”的字样；

(2) 无条件支付的委托；如果汇票附有条件（如收货后付款），则汇票无效。

(3) 确定的金额；汇票上记载有实际结算金额的，以实际结算金额为汇票金额。如果银行汇票记载汇票金额而未记载实际结算金额，并不影响该汇票的效力，而以汇票金额为实际结算金额。实际结算金额只能小于或等于汇票金额，如果实际结算金额大于汇票金额的，实际结算金额无效，以汇票金额为付款金额。

(4) 付款人名称；

(5) 收款人名称；

(6) 出票日期；

(7) 出票人签章。

2. 汇票的相对应记载事项

汇票的相对应记载事项也是汇票上必须应记载的内容，但是，相对应记载事项未在汇票上记载，并不影响汇票本身的效力，汇票仍然有效。该等未记载的事项由法律规定来补充确定。

（三）出票的效力

1. 对收款人的效力

2. 对付款人的效力

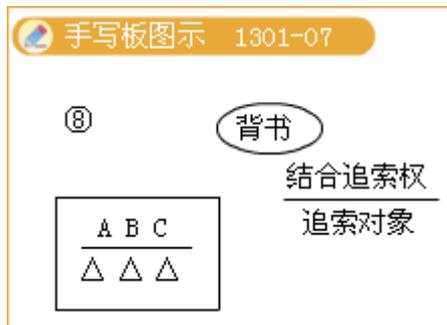
出票行为是单方行为，付款人并不因此而负有付款义务，只有付款之权限。但基于出票人的付款委托使其具有承兑人的地位，在其对汇票进行承兑后，即成为汇票上的主债务人。

3. 对出票人的效力

出票人委托他人付款，一旦该行为成立，就必须保证该付款能得以实现。如果付款人不予付款，出票人就应该承担票据责任。

注意：出票人的这种责任属于绝对付款责任，如果汇票上有关于免除担保付款记载的，其记载事项无效。担保义务是法定的，出票人自身无权选择是否承担担保责任。

三、背书（重点）



四、承兑

（二）承兑的程序

1. 提示承兑

（1）定日付款或者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。

在此期间，持票人应当向付款人提示承兑，否则，即丧失对其前手的追索权。

（2）见票后定期付款汇票，持票人应当自出票日起1个月内向付款人提示承兑。

（3）见票即付汇票的提示承兑问题。见票即付的汇票无需提示承兑。

2. 承兑成立

（1）承兑时间。《票据法》规定：“付款人对向其提示承兑的汇票，应当自收到提示承兑的汇票之日起3日内承兑或者拒绝承兑。”一般来说，如果付款人在3日内不作承兑与否表示的，则应视为拒绝承兑，持票人可以请求其作出拒绝承兑证明，向其前手行使追索权。

（2）接受承兑。《票据法》规定：“付款人收到持票人提示承兑的汇票时，应当向持票人签发收到汇票的回单。回单上应当记明汇票提示承兑日期并签章。”这一手续办理完毕，即意味着接受承兑。

（3）承兑的格式。《票据法》规定：“付款人承兑汇票的，应当在汇票正面记载‘承兑’字样和承兑日期并签章；见票后定期付款的汇票，应当在承兑时记载付款日期”，汇票上未记载承兑日期的，以前条第一款规定期限（即自收到提示承兑的汇票之日起三日内）的最后一日为承兑日期。

（4）退回已承兑的汇票。付款人依承兑格式填写完毕应记载事项后，并不意味着承兑生效，只有在其将已承兑的汇票退回持票人才产生承兑的效力。

（三）不单纯承兑

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。

（四）承兑的效力

1. 付款人承兑汇票后，应当承担到期付款的责任。

2. 承兑人到期付款的责任是一种绝对责任，其表现在：

（1）承兑人于汇票到期日必须向持票人无条件地支付汇票上的金额，否则其必须承担迟延付款责任；

（2）承兑人必须对汇票上的一切权利人承担责任，该等权利人包括付款请求权人和追索权人；

（3）承兑人不得以其与出票人之间资金关系来对抗持票人，拒绝支付汇票金额；

（4）承兑人的票据责任不因持票人未在法定期限提示付款而解除。

五、保证

（二）保证的当事人与格式

保证人必须在汇票或者粘单上记载下列事项：（1）表明“保证”的字样；（2）保证人名称和住所；（3）被保证人的名称；（4）保证日期；（5）保证人签章。

（三）保证的效力

保证一旦成立，即在保证人与被保证人之间产生法律效力，保证人必须对保证行为承担相应的责任。

1. 保证人的责任

（1）保证人对合法取得汇票的持票人所享有的汇票权利，承担保证责任。但是，被保证人的债务因汇票记载事项欠缺而无效的除外。如果被保证人的债务因形式要件欠缺而无效，保证人的债务，即承担的保证责任也将归于无效。换言之，如果被保证人的债务无效是因实质上的原因而无效，保证人的债务，即保证责任则不能免除。

（2）被保证的汇票，保证人应当与被保证人对持票人承担连带责任。汇票到期后得不到付款的，持票人有权向保证人请求付款，保证人应当足额付款。

2. 共同保证人的责任

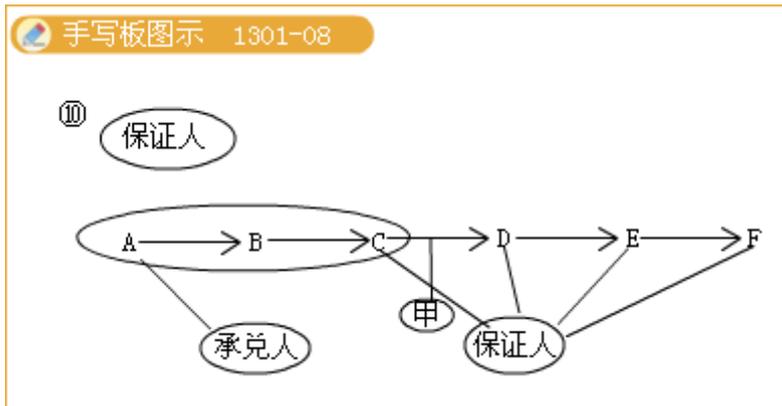
保证人为二人以上的，保证人之间承担连带责任。

3. 保证人的追索权

（1）保证人清偿汇票债务后，可以行使持票人对被保证人及其前手的追索权。（此时被保证人的后手全部免责，追索权都是向前手行使）

（2）保证人行使这一权利时，被保证人及其前手不得以对抗持票人的事由而对抗保证人。

（3）承兑人并不因保证人清偿债务而解除责任，承兑人仍是票据上的主债务人，保证人应该享有对承兑人的付款请求权和追索权。



六、付款

(二) 付款的程序

第一，见票即付的汇票，自出票日起1个月内向付款人提示付款；第二，定日付款、出票后定期付款或者见票后定期付款的汇票，自到期日起10日内向承兑人提示付款。如果持票人未在上述法定期限内为付款提示的，则丧失对其前手的追索权。但是，持票人丧失的追索权仅限于其前手，而对于承兑人并不发生失权的效果。即使持票人未在法定期限内提示付款，承兑人仍应负责。

(三) 付款的效力

七、追索权

(二) 追索权发生的原因

1. 追索权发生的实质条件
2. 追索权发生的形式条件

持票人不能出示拒绝证明、退票理由书或者未按照规定期限提供其他合法证明的，丧失对其前手的追索权。但是，承兑人或者付款人仍应当对持票人承担责任。

(三) 追索权的行使

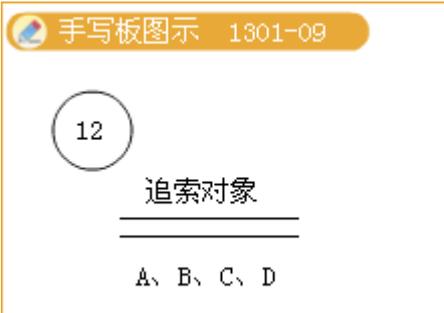
1. 发出追索通知
- (2) 通知的期限

持票人应当自收到被拒绝承兑或者被拒绝付款的有关证明之日起三日内，将被拒绝事由书面通知其前手；其前手应当自收到通知之日起三日内书面通知其再前手。持票人也可以同时向各汇票债务人发出书面通知。

(4) 未在规定期限内发生追索通知的后果

未按照法律规定的期限通知的，持票人仍可以行使追索权。因延期通知给其前手或者出票人造成损失的，由没有按照规定期限通知的汇票当事人，承担对该损失的赔偿责任，但是所赔偿的金额以汇票金额为限。

2. 确定追索对象
3. 请求清偿金额



第三节 本票

三、见票付款

第四节 支票

1. 支票上的金额可以由出票人授权补记，未补记前的支票，不得使用。支票上未记载收款人名称的，经出票人授权，可以补记。

2. 支票的持票人应当自出票日起 10 日内提示付款。

(三) 付款责任的解除

付款人依法支付支票金额的，对出票人不再承担受委托付款的责任，对持票人不再承担付款的责任。但是，付款人以恶意或者有重大过失付款的除外。

第五节 涉外票据的法律适用

第十四章 工业产权法律制度

第一节 知识产权的基本理论

第二节 专利法律制度

二、专利权的主体

(一) 发明人或者设计人（只能是自然人）

1. 发明人或者设计人一般具有以下特征：

- (1) 发明人或者设计人为自然人。
- (2) 发明人或者设计人的认定不受其民事行为能力的限制。
- (3) 发明人或者设计人必须是对发明创造的实质性特点作出创造性贡献的人。

专利申请人可以是发明人、设计人，也可以不是发明人、设计人。

(二) 职务发明创造的单位

1. 凡符合下列条件之一的，均属于职务发明创造：

- (1) 在本职工作中作出的发明创造。
- (2) 履行本单位交付的本职工作之外的任务所作出的发明创造。
- (3) 退休、调离原单位后或者劳动、人事关系终止后 1 年内作出的，与其在原单位承担的本职工作或者原单位分配的任务有关的发明创造。

(4) 主要利用本单位的物质技术条件完成的发明创造。

a. 对于职务发明创造，申请专利的权利属于该单位，申请被批准后，该单位为专利权人。

b. 对于非职务发明创造，申请专利的权利属于发明人或者设计人，申请被批准后，该

发明人或者设计人为专利权人。利用本单位的物质技术条件所完成的发明创造，单位与发明人或者设计人订有合同，对申请专利的权利和专利权的归属作出约定的，从其约定。

3.两个以上单位或者个人合作完成的发明创造、一个单位或者个人接受其他单位或者个人委托所完成的发明创造，除另有协议的以外，申请专利的权利属于完成或者共同完成的单位或者个人；申请被批准后，申请的单位或者个人为专利权人。

三、专利权的客体

（一）发明

发明是指对产品、方法或者其改进所提出的新的技术方案。

（二）实用新型

实用新型是指对产品的形状、构造或者其结合所提出的适于实用的新的技术方案。

（三）外观设计

四、授予专利权的条件

《专利法》规定，授予专利权的发明和实用新型，应当具备新颖性、创造性和实用性。

1.新颖性，是指该发明或者实用新型不属于现有技术；也没有任何单位或者个人就同样的发明或者实用新型在申请日以前向国务院专利行政部门提出过申请，并记载在申请日以后公布的专利申请文件或者公告的专利文件中。

2.现有技术，是指申请日以前在国内外为公众所知的技术。

3.申请专利的发明创造在申请日以前六个月内，有下列情形之一，不丧失新颖性：（1）在中国政府主办或者承认的国际展览会上首次展出的；（2）在规定的学术会议或者技术会议上首次发表的；（3）他人未经申请人同意而泄露其内容的。

（三）不授予专利权的项目

对下列各项，不授予专利权：（1）科学发现（2）智力活动的规则和方法；（3）疾病的诊断和治疗方法；（4）动物和植物品种；（5）用原子核变换方法获得的物质；（6）对平面印刷品的图案、色彩或者二者的结合作出的主要起标识作用的设计。

五、专利权的取得、行使和转让

（一）专利权的取得

1.专利的申请

①先申请原则

②单一性原则

③优先权原则

（二）专利权的行使

（三）专利权的转让

六、专利权的终止和无效

（一）专利权的终止

有下列情形之一，专利权终止：（1）专利权的期限届满；（2）没有按照规定缴纳年费的；（3）专利权人以书面声明放弃其专利权的；（4）专利权人死亡，无继承人或受遗赠人的。

（二）专利权的无效

3.专利权宣告无效的法律效力

(1) 宣告无效的专利权视为自始即不存在。

(2) 宣告专利权无效的决定，对在宣告专利权无效前人民法院作出并已执行的专利侵权的判决、调解书，已经履行或者强制执行的专利侵权纠纷处理决定，以及已经履行的专利实施许可合同和专利权转让合同，不具有追溯力。但是因专利权人的恶意给他人造成的损失，应当给予赔偿。

(3) 依照上述规定不返还专利侵权赔偿金、专利使用费、专利权转让费，明显违反公平原则的，应当全部或者部分返还。

七、专处实施的强制许可

1. 专利实施的强制许可，是指国务院专利行政部门依照法定条件和程序颁布的实施专利的一种强制性许可方式。申请人获得这种许可后，不必经专利权人的同意，就可以实施专利。

2. 有下列情形之一的，可以给予实施发明专利或者实用新型专利的强制许可：

(1) 专利权人自专利权被授予之日起满 3 年，且自提出专利申请之日起满 4 年，无正当理由未实施或者未充分实施其专利的；

(2) 专利权人行使专利权的行为被依法认定为垄断行为，为消除或者减少该行为对竞争产生的不利影响的；

(3) 在国家出现紧急状态或者非常情况时，或者为了公共利益的目的；

(4) 为了公共健康目的，对取得专利权的药品；

(5) 一项取得专利权的发明或者实用新型比前已经取得专利权的发明或者实用新型具有显著经济意义的重大技术进步，其实施又有赖于前一发明或者实用新型的实施的。

八、专利权的保护

发明专利权的期限为 20 年，实用新型专利权和外观设计专利权的期限为 10 年，均自申请日起计算。

(三) 侵害专利权的行为

有下列情形之一的，不视为侵犯专利权：(1) 专利产品或者依照专利方法直接获得的产品，由专利权人或者经其许可的单位、个人售出后，使用、许诺销售、销售、进口该产品的；(2) 在专利申请日前已经制造相同产品、使用相同方法或者已经作好制造、使用的必要准备，并且仅在原有范围内继续制造、使用的；(3) 临时通过中国领陆、领水、领空的外国运输工具，依照其所属国同中国签订的协议或者共同参加的国际条约，或者依照互惠原则，为运输工具自身需要而在其装置和设备中使用有关专利的；(4) 专为科学研究和实验而使用有关专利的；(5) 为提供行政审批所需要的信息，制造、使用、进口专利药品或者专利医疗器械的，以及专门为其制造、进口专利药品或者专利医疗器械的。

第三节 商标法律制度

三、商标注册的申请和审查核准

1. 商标注册申请的原则：申请在先原则、优先权原则

2. 商标注册申请的方法

(1) 按规定的商品分类表填报使用商标的商品类别和商品名称。

(2) 商标注册申请人在不同类别的商品上申请注册同一商标的，应当按商品分类表提出注册申请。

(3) 注册商标需要在同一类的其他商品上使用的，应当另行提出注册申请。

- (4) 注册商标需要改变其标志的，应当重新提出注册申请。
- (5) 注册商标需要变更注册人的名义、地址或者其他注册事项的，应当提出变更申请。

(二) 商标注册的审查核准

四、注册商标的变更、续展和转让（重点）

五、注册商标的使用许可和争议裁定

(一) 注册商标的使用许可

第十五章 竞争法律制度

第一节 竞争法的一般理论

第二节 反不正当竞争法律制度

二、仿冒行为及其法律规则

- (一) 概念
- (二) 具体表现形式

假冒他人注册商标

- (1) 未经注册商标权利人许可，在同一种商品或者类似商品上使用与其注册商标相同或相近似的商标的；
- (2) 销售明知是假冒注册商标的商品的；
- (3) 伪造、擅自制造他人注册商标标识或者销售伪造、擅自制造的注册商标标识的；
- (4) 给他人注册商标专用权造成其他损害的。

三、商业贿赂行为及其法律规制

(二) 回扣与佣金、折扣的区别

第三节 反垄断法律制度

一、反垄断法基本理论

- (二) 反垄断法的立法宗旨
一是保护竞争；二是提高经济效率；三是提升消费者福利。
- (三) 反垄断法的适用范围

四、垄断协议及其法律规制

(一) 垄断协议的概念、特征与分类

从我国执法体制的角度，垄断协议还可分为价格垄断协议和非价格垄断协议。价格垄断协议指在价格方面排除、限制竞争的协议、决定或者其他协同行为。除价格垄断协议以外的其他垄断协议为非价格垄断协议（例如分割市场）。价格垄断协议由国家发改委依法查处，非价格垄断协议则由国家工商局依法查处。

(二) 反垄断法禁止的横向垄断协议

- 2. 限制商品的生产数量或者销售数量的协议
- 3. 分割销售市场或者原材料采购市场的协议

4. 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
5. 联合抵制交易
6. 国务院反垄断执法机构认定的其他垄断协议

(三) 反垄断法禁止的纵向垄断协议

纵向垄断协议也称纵向限制竞争协议。纵向垄断协议发生在处于不同的生产经营阶段或者环节的经营者之间，即上下游经营者之间，在《反垄断法》中，将其表述为“经营者与交易相对人”达成的垄断协议。

2. 从经济分析的角度，纵向垄断协议具有如下积极效果：（了解即可）

3. 纵向限制竞争协议可能对市场产生以下不利影响：

4. 我国《反垄断法》列举了三种受到禁止的纵向垄断协议形式：

- (1) 固定向第三人转售商品的价格；
- (2) 限定向第三人转售商品的最低价格；
- (3) 国务院反垄断执法机构认定的其他垄断协议。

(四) 反垄断法豁免的垄断协议

2. 可被《反垄断法》豁免的垄断协议类型：

(1) 为改进技术、研究开发新产品的。
 (2) 为提高产品质量、降低成本、增进效率，统一产品规格、标准或者实行专业化分工的。

- (3) 为提高中小经营者经营效率，增强中小经营者竞争力的。
- (4) 为实现节约能源、保护环境、救灾救助等社会公共利益的。
- (5) 因经济不景气，为缓解销售量严重下降或者生产明显过剩的。
- (6) 为保障对外贸易和对外经济合作中的正当利益的。
- (7) 法律和国务院规定的其他情形。

五、滥用市场支配地位行为及其法律规制

(二) 市场支配地位的认定

2. 经营者市场支配地位的推定标准

(三) 反垄断法禁止的滥用市场支配地位行为

六、经营者集中及其法律规制

(四) 经营者集中申报标准

(五) 申报豁免

