



企业破产法
实务书系

新企业破产法 操作指南与 文书范本

郭智慧 / 编 著



操作指南

实务疑难点及典型案例的全面剖析



文书范本

破产所涉全部重要文书及写作要点

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

新企业破产法
实务书系

新企业破产法 操作指南与 文书范本

郭智慧 / 编 著

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目(CIP)数据

新企业破产法操作指南与文书范本/郭智慧编著. —北京:
中国法制出版社, 2006. 9
(新企业破产法书系)
ISBN 7-80226-534-7

I. 新... II. 郭... III. ①企业破产法-基本知识-中国
②企业破产法-法律文书-范文-中国 IV. D922.291.92

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2006)第 112127 号

新企业破产法操作指南与文书范本

XINQIYE POCHANFA CAOZUO ZHINAN YU WENSHU FANBEN

编著/郭智慧

经销/新华书店

印刷/涿州市新华印刷有限公司

开本/880×1230 毫米 32

版次/2006 年 10 月第 1 版

印张/16.625 字数/370 千

2006 年 10 月印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 7-80226-534-7

定价:35.00 元

北京西单横二条 2 号 邮政编码 100031

网址: <http://www.zgfs.com>

市场营销部电话:66033393

传真:66031119

编辑部电话:66010493

邮购部电话:66033288

前 言

一个良性发展的市场，必然会出现企业的优胜劣汰，这是市场经济的永恒规律。破产作为这一规律的必然产物，也已被证明是市场发展的一种必然结果。

我国在1986年颁布的《企业破产法（试行）》作为一个特殊历史条件下的产物，对于当时中国经济的发展起到了一定作用，但是其局限性却也随着市场经济的发展与日俱增。2006年8月27日，新的《企业破产法》（以下简称新破产法）在经过十多年的努力和博弈之后终于面世。

新破产法的诞生对于我国正在建成的市场经济具有重要的历史价值：首先，新破产法是一部体现和尊重市场规律的法律。新破产法是我国市场经济历经十多年的发展逐步成熟的产物，其充分尊重了市场经济的发展规律，为企业合法有序地退出市场、创造良性竞争环境提供了条件，因此从这个角度来看，新破产法的出台表明中国的市场经济已经进入了一个崭新的阶段，新破产法是中国市场经济的标志性法律。其次，新破产法对企业及其人员行为的规制，既能创造良好的市场生态环境，又能有助于改变我国商业信用较低的现状，从而对市场交易提供充分的保障和救济手段，其出台对于我国建立法治化的市场经济具有支撑性作用。第三，新破产法更为实际的意义表现在它

不仅仅是一部“死亡法”，而且更重要的还是一部“拯救法”。我国新破产法引进了重整的模式，这对于企业以及利益相关人都有着非常重要的意义。

破产作为一种法律程序，其中最重要的参与主体是债权人和债务人，如何平衡二者的权利冲突一直以来就是破产法关注的中心。新破产法参考了国外的先进立法，引进了破产管理人制度，由管理人取代了我国旧破产法中的清算组，这一改变不仅是名称上的变化，其根本性的变化在于管理人制度理顺了债权人和债务人之间的关系，其中立性地位和专业性水平对于破产程序的顺利进行有着非常重要的作用。

管理人制度的确立同时也给我国破产实务界带来了新的机遇和挑战。首先，由于新破产法规定由律师事务所、会计师事务所、破产清算事务所等社会中介机构担任管理人，使得这些中介机构对破产程序的参与程度大大提高，这无疑给这些机构带来了极大的业务发展机遇，同时，如何在破产实务中适用新破产法，如何利用新破产法的出台拓展业务领域，也成为这些中介机构面临的新挑战。其次，企业经营管理人员亟需了解新破产法，以便了解新破产法对公司运营的影响，以及公司一旦进入破产程序相关事项的操作问题。

本书根据最新的法律规定，结合丰富的实务经验，通过实务的角度对整个破产程序相关操作问题进行细致、条理地阐述，并提供了破产程序进行中所需要的全部重要文书范本，为管理人（包括律师事务所、会计师事务所和破产清算事务所等中介机构及从业人员）和企业的经营管理人员学习适用新破产法提供了有效的帮助和极大的便利。

当然，其他法律界人士或者相关专业人士也需要学习新破产法，本书对他们学习新破产法也大有帮助。

本书是新破产法颁布后市面上最新的破产法书籍之一，其最大的特点或者说与其他破产法书籍最大的区别在于其实务操作性很强。本书各章节的设置充分体现了这一特点。本书按照破产程序的进展顺序，结合新破产法的章节设置，将全书分为十章。每个章节基本由典型案例、操作指南和文书范本三部分组成。在典型案例部分，本书提供了我国真实发生的重大破产案例，以便于读者从感性角度加深对破产法的深刻认识，并且笔者在操作指南部分对典型案例进行了点评，或者引用典型案例对相应问题进行了形象说明。操作指南部分，笔者重点介绍了新破产法规定下破产具体事项以及实务问题的处理方法，并对新旧破产法关于破产相关问题的不同规定的具体适用进行了分析。文书范本部分，本书提供了从破产申请到破产程序终结整个破产程序中破产企业、债权人和管理人所需要的全部重要文书范本，并对一部分重要文书范本的写作要点进行了解释。为了使读者掌握解决破产实务问题所需要的基本理论知识，本书每章第一节设立了基本理论部分，介绍该章或该节破产实务操作所需要的基本理论知识。

本书共分为十章。第一章是破产申请、受理与宣告，概述了破产法律制度，介绍了破产申请、受理与破产宣告的实务问题，提供了破产申请所需要的相应法律文书；第二章管理人制度，系统介绍了管理人的选任与解任、职责、报酬与责任等问题；第三章债权人会议，本章对债权人会议的组成、召集、职权和决议以及决议效力问题进行了分析，并提

供了债权人会议相关文书范本；第四章破产财产是破产法中的难点，本章首先对破产财产的概念、性质和范围进行了界定，另外还对破产财产的管理与处理，别除权、取回权、抵销权、撤销权的行使等实务问题进行了充分的阐述，并提供了破产财产管理与处理中所需要的十多种法律文书；第五章破产债权，本章对破产债权的申报、审核与清偿等实务问题进行了介绍，同时还对实务中倍受关注的担保债权和劳动债权（即破产企业职工安置问题）进行了深入全面的分析，并提供了破产债权申报与确认所需要的文书范本；第六章破产和解，本章着重介绍了和解程序的启动与终止问题、和解协议的效力问题以及和解失败问题，并提供了和解申请书与和解协议草案范本；第七章破产重整，重整制度是新破产法的一大亮点，本章详细介绍了重整程序的启动、重整计划的制定到执行、重整失败等问题，分析了重整中非常重要的营业授权问题和自动中止制度等问题，并提供了重整申请书和重整计划草案概要范本；第八章破产重组，新破产法规定中，破产重组是破产重整的重要组成部分。破产企业常常通过破产重组来实现企业拯救。破产重组常见的方式为股权转让、资产出售、公司合并和公司分立，本章对这四种破产重组方式的实务问题进行了分析，并提供了相应合同范本及其它文书范本；第九章破产清算，本章介绍了破产费用与共益债务、破产财产的变价与分配，以及破产程序终止等问题，并提供了破产清算阶段所需要的文书范本；第十章破产法律责任，详细介绍了破产程序中可能出现的破产违法行为及相应责任，并分析了破产犯罪的刑事责任，即具体破产犯罪的构成要件与刑

事处罚，以帮助破产实务操作者在破产实务中防范和控制法律风险。

本书的顺利出版，得益于中国法制出版社的大力支持，以及该社编辑部张雪纯主任和罗莱娜编辑的辛勤工作，在此笔者深表感谢。同时也要感谢中国政法大学研究生院梁俊杰和蒋颖两位同学对本书资料收集与编写工作的帮助。另外还要感谢律师同仁以及其他朋友对本书编写工作的支持。本书的出版也可算是对各位支持的一种回报。

学习永无止境，认识与时俱进，本书的写作也难免有不足之处。由于新破产法的迅速出台以及对旧破产法的重大修改，且新法内容多原则而少具体，而本书又力图使读者快速且有效地解读新法并适用于破产实务工作，因此于阐述上则难言精深，于实务性亦或有遗珠，这也是作者的遗憾。至于书中错漏，还望各位不吝指正赐教。

郭智慧

2006年9月于北京

目 录

第一章 破产申请、受理与宣告	1
第一节 破产法律制度概述	2
操作指南:	
* 国有企业破产法律适用问题	12
* 非国有企业和非法人企业破产法律适用问题	16
* 金融机构破产法律适用问题	17
* 破产的法律流程	18
* 破产程序与相关诉讼、执行程序的关系	22
文书范本: 破产预案 (政策性破产文书)	24
第二节 破产申请与受理	29
操作指南:	
* 破产原因的界定	30
* 破产申请的提出、审查与受理	36
* 新旧破产法关于债权人申请破产相关事项规 定的适用分析	40
* 新旧破产法关于债务人申请破产相关事项规 定的适用分析	42
* 适用政策性破产的国有企业破产的特别程序	46
* 人民法院受理破产案件的法律后果	49
文书范本一: 破产申请书	51
文书范本二: 债权清册	53

文书范本三：债务清册	54
文书范本四：职工安置预案	54
文书范本五：××公司关于同意公司申请破产 的股东会决议	56
第三节 破产宣告	56
操作指南：	
● 新破产法关于破产宣告原因和时间的规定	58
● 新旧破产法破产宣告条件规定的适用分析	61
● 破产宣告的效力问题	62
● 破产宣告相关程序事项	69
第二章 管理人制度	71
第一节 管理人概述	72
操作指南：	
● 管理人的选任与解任	80
● 新破产法规定的管理人制度与旧破产法 规定的清算组制度的区别	82
第二节 管理人的职责、报酬与责任	90
操作指南：	
● 管理人的职责	91
● 管理人在破产程序不同阶段的主要工作	94
● 管理人的报酬与责任	103
● 对管理人的监督	104
第三章 债权人会议	107
第一节 债权人会议概述	108
操作指南：	

● 债权人会议的组成	110
● 债权人会议的成员资格与权利	116
● 债权人会议的召集	119
● 债权人委员会	122
文书范本一：债权人会议通知	125
文书范本二：债权人会议签到表	126
第二节 债权人会议职权和决议	126
操作指南：	
● 债权人会议的职权	128
● 债权人会议的决议	134
● 债权人会议决议的效力及瑕疵救济	135
● 新旧破产法关于债权人会议决议及效力以及 救济制度规定适用分析	137
文书范本一：债权人会议表决票	139
文书范本二：债权人会议表决结果统计表	140
第四章 破产财产	141
第一节 破产财产概述	142
操作指南：	
● 破产财产范围的界定	145
● 新旧破产法关于破产财产范围不同规定的 适用分析	149
● 几类特殊财产的认定与处理	153
第二节 破产财产的管理与处理	161
操作指南：	
● 破产企业的接管与审计	162
● 破产企业对外债权的清收	165

● 破产企业对外投资的清理	168
● 破产企业合同的清理	171
● 破产财产的清理与变现	174
文书范本一：破产财产交接清单	178
文书范本二：通知（通知债务人或财产持有人向破产 企业清偿债务或交付财产）	179
文书范本三：参与分配债权申请书	180
文书范本四：债务人到期债权执行申请书	181
文书范本五：破产企业对外债权统计表	182
文书范本六：关于继续履行合同的通知书	182
文书范本七：关于解除合同的通知书	183
文书范本八：破产财产委托评估（审计、鉴定）合 同书	184
文书范本九：破产财产变价方案	184
文书范本十：破产财产情况一览表	186
文书范本十一：破产财产委托拍卖合同书	187
文书范本十二：公告（管理人变卖破产财产）	188
第三节 破产程序中的别除权、取回权、抵销权、 撤销权	188
操作指南：	
● 破产程序中的别除权	189
● 关于别除权的几个问题	192
● 破产程序中的取回权	198
● 破产程序中的抵销权	200
● 关于抵销权的几个问题	201
● 破产程序中的撤销权	205
● 新旧破产法关于可撤销行为和破产无效行	

为的规定的适用分析	206
第五章 破产债权	209
第一节 破产债权概述	210
操作指南:	
* 破产债权的范围	214
* 新旧破产法关于破产债权范围规定的适 用分析	218
第二节 破产债权的申报、审核与清偿	225
操作指南:	
* 破产债权的申报	227
* 破产债权的审核	231
* 新旧破产法关于破产债权审查确认制度 规定的适用分析	233
* 破产债权的清偿	236
* 几种特殊情形的债权的申报与清偿问题	237
文书范本一: 破产债权申报书	240
文书范本二: 债权确认报告及债权表	240
文书范本三: 确认债权数额及有无担保情况统计表	242
第三节 劳动债权和担保债权	242
操作指南:	
* 劳动债权	243
* 担保债权	246
* 劳动债权与担保债权在新旧破产法上的清 偿顺序问题	249
* 破产程序中对劳动债权的其他保护	253

第六章 破产和解	257
第一节 破产和解制度概述	258
操作指南:	
● 和解程序的启动	264
● 和解程序的终止	267
● 新旧破产法关于和解制度规定的适用分析	267
第二节 破产和解协议及效力	272
操作指南:	
● 和解协议的成立与生效	273
● 和解协议的法律效力	275
● 和解失败	279
文书范本一: 和解申请书	281
文书范本二: 和解协议草案	282
第七章 破产重整	285
第一节 破产重整制度概述	286
操作指南:	
● 重整程序与和解程序、破产程序的转换	295
● 重整的适用范围	296
第二节 破产重整程序与计划	298
操作指南:	
● 重整程序的启动	300
● 重整计划	304
● 重整计划制定到执行的程序	306
● 重整程序的废止即重整失败问题	312
● 公司重整中的营业授权	314
● 公司重整中的自动中止制度	320

● 重整中债权人的充分保护	324
文书范本一：重整申请书	327
文书范本二：重整计划草案概要	328
第八章 破产重组	331
第一节 股权转让	332
操作指南：	
● 股权转让概述	341
● 股权转让及股权转让合同的效力	341
● 部分行使优先购买权的问题	348
● 股权转让后公司股权结构不合法律规定的 问题	349
● 外资股权并购相关问题	350
● 股份回购的问题	352
文书范本一：股权转让合同	358
文书范本二：____公司（目标公司）关于股权转让的 决议	364
文书范本三：____公司（目标公司）股东关于放 弃优先购买权的声明	364
第二节 资产出售	365
操作指南：	
● 资产转让合同的概念与构成要素	366
● 资产转让合同的相关法律规定	368
● 资产转让合同的无效和撤销	369
文书范本：资产转让合同	370
第三节 企业合并	376
操作指南：	

● 公司合并概述	378
● 公司合并的主要程序	381
● 公司合并相关法律问题	384
文书范本：公司合并合同	387
第四节 企业分立	392
操作指南：	
● 公司分立概述	393
● 公司分立的程序	396
● 公司分立的相关法律问题	398
文书范本一：公司分立合同	399
文书范本二：A 公司股东会决议	402
文书范本三：A 公司分立公告（通知）	402
第九章 破产清算	405
第一节 破产费用和共益债务	406
操作指南：	
● 破产费用和共益债务的范围与偿付	409
● 破产费用、共益债务与破产债权、除斥债权	412
● 新旧破产法关于破产费用与共益债务规定的适用分析	415
第二节 破产财产的变价与分配	418
操作指南：	
● 破产财产的变价	420
● 关于破产财产变价的几个问题	422
● 破产财产的分配	425
● 新旧破产法关于破产分配不同规定的适	

用分析	431
文书范本一：破产财产分配方案	439
文书范本二：破产财产分配表和债权分配明细表	441
文书范本三：破产企业对外债权分配通知书	442
文书范本四：管理人提请裁定准予执行破产财产分 配方案的报告	443
第三节 破产程序的终结	444
操作指南：	
❶ 破产程序终结的原因	445
❷ 破产程序终结的效力	447
❸ 追加分配问题	448
❹ 免责和复权制度	449
文书范本一：关于×××破产财产分配报告	452
文书范本二：关于提请人民法院裁定终结×××破 产程序的报告	453
文书范本三：关于注销×××工商登记的申请书	453
第十章 破产法律责任	455
第一节 破产违法行为	456
操作指南：	
❶ 破产企业相关人员破产违法行为的民事 责任、司法责任以及其他后果	463
❷ 新旧破产法关于破产违法行为及其相应责 任不同规定的适用分析	467
第二节 破产犯罪	470
操作指南：	
❶ 破产犯罪概述	472