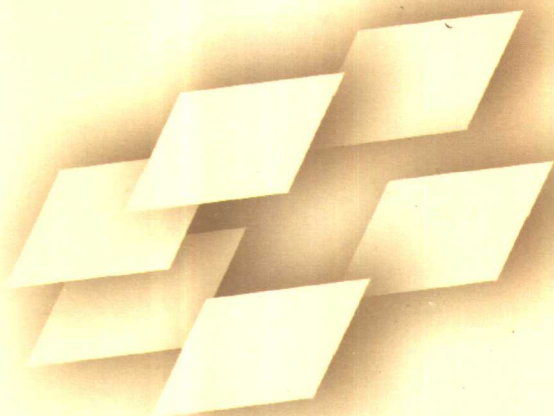


贷款担保诉讼

第二版

DAIKUAN DANBAO SUSONG

金永熙 著



人民法院出版社

THE PEOPLE'S COURT PRESS

贷款担保诉讼

(第二版)

金永熙/著

人民法院出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

贷款担保诉讼 (第二版) / 金永熙 著. — 北京: 人民法院出版社, 2001. 12
ISBN 7-80056-725-7

I. 贷… II. 金… III. 贷款-担保-民事诉讼-研究-中国 IV.D925.104

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2001) 第 090813 号

贷款担保诉讼 (第二版)

金永熙/著

责任编辑 郭继良 刘延寿

出版发行 人民法院出版社

地 址 北京东交民巷 27 号 (100745)

电 话 (010) 65282306 (责任编辑) 65136848 (出版部)
65299981 65136849 (发行部)

E-mail courtpress@sohu.com

印 刷 北京新丰印刷厂

经 销 新华书店

开 本 850×1168 毫米 1/32 开本

字 数 466 千字

印 张 19.375

版 次 2002 年 1 月第 2 版 2002 年 1 月第 1 次印刷

印 数 1—5000

书 号 ISBN 7-80056-725-7/D·797

定 价 33.00 元

版权所有 侵权必究

(如有缺页、倒装, 请与出版社联系调换)

第二版说明

1999年1月,《贷款担保诉讼》出版后,承蒙读者厚爱,不到两年连续重印了五次。在此感谢读者、人民法院出版社和责任编辑郭继良先生。

2000年9月,最高人民法院发布了《关于适用〈中华人民共和国担保法〉若干问题的解释》,对人民法院审理担保纠纷案件适用法律问题作了134条规定。这个司法解释不仅统一了担保诉讼中遇到的不少问题,而且对民商担保活动产生很大影响。

根据这个司法解释,结合近两年来贷款担保实践中出现的新情况、新问题,以及中国加入WTO后,既面临机遇又迎接挑战的现实,我对《贷款担保诉讼》一书作了修订,作为本书的第二版奉献给读者。此书在修订过程中,原合著人——温州市中级人民法院于伟副院长给予指导和支持,在此表示感谢!作者水平有限,修订本仍有不足之处,敬请读者指教。

金永熙

2001年12月

第一版前言

在我国，当前没有哪种债权比贷款债权更多更大了，也没有哪种债权适用担保比贷款更多更严了，因而，贷款与担保两者之间的联系十分密切，在人们经济与法律的生活中占据了重要地位。

1995年和1996年，《中华人民共和国中国人民银行法》、《中华人民共和国商业银行法》、《中华人民共和国担保法》和《贷款通则》相继颁布施行，这对金融部门来说，有两个非常重大的意义：一是随着这些法律、法规和规章的实施，专业银行已经真正开始向商业银行过渡，自主经营，自担风险，自负盈亏，自我约束，并以全部财产独立承担民事责任。从而，使其按计划分配资金真正转移到以利润为导向从事存贷业务，在社会主义市场经济中作为企业来生存发展；二是这些法律、法规和规章的实施，标志着金融活动已经全面进入法管法治时期，存、贷、保等各项活动都必须依法办事。在这些情况下，认真贯彻执行这些法律、法规和规章，落实贷款担保制度，不仅对减少贷款风险，提高贷款安全系数，发展金融事业，而且对融通资金，促进社会主义市场经济发展，都有重要的意义。

我们作为基层法院的法官，办理过许许多多、形形色色的贷

款担保案件，在实践中见得多了，思考多了，也就有了一些看法和经验。同时也发现，不少企业和公民肆意占用贷款资金，逃避贷款债务，拖欠贷款不还；一些信贷人员担保法律知识缺乏，与担保人订立担保合同无效；当担保贷款到期后不善于运用法律手段去催讨；在诉讼程序中不善于主张担保债权。由于内外各种原因，致使不少贷款逾期，甚至无法收回，形成坏账和呆账，严重影响资金融通和金融事业的发展。鉴于上述情况，为了提高信贷人员的担保法律知识和严肃执法观念，确保贷款债权安全实现，我们以浅薄的知识编写了此书。

我国贷款担保法律没有独立法典，相关的规定散见于《民法通则》、《民事诉讼法》、《担保法》、《商业银行法》及《贷款通则》等法律和部门规章之中。当我们把有关法律、法规和规章集中起来加以研究时，不难发现，贷款担保法律制度已经全面确立，并已经形成一个相对独立又较为完整的体系，故本书将其作为一门相对独立的学问加以研究。

本书紧紧围绕着如何保障贷款担保债权这个主题，以《担保法》为主要根据，结合担保法理和审判实践，研究我国国内一系列贷款担保法律问题，以供第一线审判人员和信贷人员参考。

作者水平有限，本书某些内容难免有不足之处，敬请读者指正。书中的观点，如有与现行法律、法规和司法解释相悖之处，请以法律、法规和司法解释为准。

作 者

1999年1月



作者简介

金永熙，1955年出生，浙江省永嘉县人。大专文化程度。原永嘉县人民法院副院长。现任温州市永嘉县药品监督管理局局长。

著有：《执行程序通论》，《法院赔偿工作实务》（合著），《法院执行实务新论》，《民间借贷诉讼》，《借贷合同诉讼》。

目 录

第一编 贷款担保绪论

第一章 贷款担保概述	(3)
第一节 贷款担保的概念	(3)
第二节 贷款担保的法律	(6)
第三节 贷款担保的意义	(12)
第二章 贷款担保法律关系	(17)
第一节 贷款担保法律关系的概念和特征	(17)
第二节 贷款担保法律关系的主体	(21)
第三节 贷款担保法律关系的内容	(27)
第四节 贷款担保法律关系的客体	(31)
第三章 贷款担保的原则	(33)
第一节 平等原则	(33)
第二节 自愿原则	(35)
第三节 公平原则	(37)
第四节 诚实信用原则	(39)

第四章 贷款担保的基本条件	(42)
第一节 贷款担保的主体资格条件.....	(43)
第二节 贷款担保的前提条件.....	(48)
第三节 贷款担保的能力条件.....	(50)
第五章 贷款担保范围和方式	(53)
第一节 贷款担保范围.....	(53)
第二节 贷款担保方式.....	(56)
第三节 贷款担保的反担保.....	(61)
第六章 贷款担保合同	(67)
第一节 贷款担保合同的概念、性质和特点.....	(67)
第二节 贷款担保合同的法律后果.....	(70)
第三节 贷款担保合同的责任范围.....	(74)

第二编 贷款保证担保

第七章 贷款保证方式和类型	(79)
第一节 贷款保证的概念和特点.....	(79)
第二节 贷款的一般保证.....	(82)
第三节 贷款的连带责任保证.....	(86)
第四节 贷款的共同保证.....	(88)
第五节 最高额贷款保证.....	(91)
第六节 贷款的混合保证.....	(95)
第八章 贷款保证合同和保证期间	(100)
第一节 贷款保证合同.....	(100)
第二节 贷款保证期间.....	(102)
第九章 贷款保证人的资格和抗辩权	(108)
第一节 贷款保证人的资格.....	(108)

第二节 贷款保证人的抗辩权·····	(112)
第十章 贷款保证责任·····	(122)
第一节 贷款保证人的责任·····	(122)
第二节 国家机关、公益单位提供保证的责任·····	(125)
第三节 企业法人的分支机构和职能部门的保证 责任·····	(129)
第四节 贷款合同内容变更的保证责任·····	(131)
第五节 贷款债权债务转移的保证责任·····	(135)
第六节 借款人破产的保证责任·····	(139)
第七节 以贷还贷的保证责任·····	(142)

第三编 贷款抵押担保

第十一章 贷款抵押及其特殊形式·····	(149)
第一节 贷款抵押的基本内容·····	(149)
第二节 贷款最高额抵押·····	(151)
第三节 贷款全额财产抵押·····	(154)
第四节 贷款抵押中的再抵押·····	(160)
第五节 贷款共同抵押·····	(164)
第十二章 贷款抵押合同和登记·····	(169)
第一节 贷款抵押合同·····	(169)
第二节 贷款抵押物的登记·····	(174)
第十三章 贷款抵押物的条件和范围·····	(182)
第一节 贷款抵押物的构成条件·····	(182)
第二节 贷款抵押物的范围·····	(186)
第十四章 房地产贷款抵押·····	(190)
第一节 房产贷款抵押·····	(190)

第二节	地产贷款抵押	(195)
第三节	城乡房地产贷款抵押	(199)
第四节	房地产抵押的冲突和协调	(205)
第十五章	贷款抵押效力	(213)
第一节	贷款抵押权的效力	(213)
第二节	贷款抵押物孳息、从物等的效力	(217)
第三节	贷款抵押物承包和出租的效力	(221)
第四节	贷款抵押物转让的效力	(224)
第五节	企业变更中贷款抵押权的效力	(228)
第六节	企业破产时贷款抵押权的效力	(231)
第七节	贷款抵押物价值减少的责任	(237)
第十六章	贷款抵押权的实现和消灭	(239)
第一节	贷款抵押权的实现	(239)
第二节	贷款抵押权的消灭	(246)

第四编 贷款质押担保

第十七章	贷款质押概述	(251)
第一节	贷款质押的概念和特点	(251)
第二节	贷款质押与抵押的联系和区别	(255)
第三节	贷款质押的合同	(257)
第十八章	贷款质押形式	(262)
第一节	贷款动产质押	(262)
第二节	贷款权利质押	(265)
第三节	转质担保	(271)
第十九章	当事人的权利、义务及质权的实现	(275)
第一节	贷款质押当事人的权利与义务	(275)

第二节	贷款质权的实现·····	(281)
第三节	数个担保物权的清偿顺序·····	(283)

第五编 贷款担保诉讼

第二十章	贷款担保审理程序·····	(289)
第一节	贷款担保的诉讼时效·····	(289)
第二节	财产保全和先予执行·····	(297)
第三节	管辖·····	(301)
第四节	起诉和受理·····	(304)
第五节	开庭和审理·····	(313)
第六节	调解和判决·····	(316)
第七节	上诉和申诉·····	(318)
第二十一章	贷款担保权人代位权、撤销权诉讼·····	(322)
第一节	贷款担保权人的代位权诉讼·····	(322)
第二节	贷款担保权人的撤销权诉讼·····	(326)
第二十二章	贷款担保执行程序（上）·····	(334)
第一节	执行主体和申请执行·····	(335)
第二节	执行根据和执行对象·····	(342)
第三节	对连带责任保证案件的执行·····	(346)
第四节	对一般保证案件的执行·····	(348)
第五节	对物权担保案件的执行·····	(354)
第六节	对混合担保案件的执行·····	(360)
第二十三章	贷款担保执行程序（下）·····	(363)
第一节	对经仲裁、公证的担保案件的执行·····	(363)
第二节	其他有关贷款担保执行问题·····	(367)
第三节	执行和解和执行担保·····	(376)

第四节	贷款担保的执行措施·····	(382)
第五节	贷款担保债权参与分配·····	(393)
第六节	执行中止和执行终结·····	(399)
第二十四章	贷款担保追偿程序·····	(412)
第一节	贷款担保追偿的概念和特点·····	(412)
第二节	贷款担保追偿权的行使·····	(414)

附 录

中华人民共和国民法通则 (节录)

(1986 年 4 月 12 日) ····· (425)

中华人民共和国担保法

(1995 年 6 月 30 日) ····· (429)

中华人民共和国商业银行法

(1995 年 5 月 10 日) ····· (446)

中华人民共和国公司法 (节录)

(1993 年 12 月 29 日) ····· (462)

中华人民共和国票据法 (节录)

(1995 年 5 月 10 日) ····· (466)

中华人民共和国企业破产法 (节录)

(1986 年 12 月 2 日) ····· (468)

中华人民共和国海商法 (节录)

(1992 年 11 月 7 日) ····· (473)

中华人民共和国城镇国有土地使用权出让和转让暂行 条例 (节录)

(1990 年 5 月 19 日) ····· (475)

股票发行与交易管理暂行条例 (节录)

(1993 年 4 月 22 日)	(477)
全民所有制工业企业转换经营机制条例 (节录)	
(1992 年 7 月 23 日)	(478)
国务院办公厅	
关于严禁行政机关为经济活动提供担保的通知	
(1993 年 2 月 23 日)	(480)
国务院	
关于在若干城市试行国有企业破产有关问题的	
通知 (节录)	
(1994 年 10 月 25 日)	(481)
贷款通则	
(1996 年 6 月 28 日)	(482)
境内机构对外担保管理办法	
(1996 年 9 月 25 日)	(500)
土地登记规则 (节录)	
(1995 年 12 月 28 日)	(505)
农村集体土地使用权抵押登记的若干规定	
(1995 年 9 月 11 日)	(508)
国家土地管理局	
关于土地使用权抵押登记有关问题的通知	
(1997 年 1 月 3 日)	(511)
企业动产抵押物登记管理办法	
(2000 年 12 月 1 日)	(515)
城市房地产抵押管理办法	
(2001 年 8 月 15 日)	(520)
专利权质押合同登记管理暂行办法	
(1996 年 9 月 19 日)	(530)

著作权质押合同登记办法

(1996 年 9 月 23 日) (534)

最高人民法院

关于适用《中华人民共和国担保法》若干问题
的解释

(2000 年 12 月 13 日) (538)

最高人民法院

关于认真学习、贯彻票据法、担保法的通知

(1995 年 8 月 20 日) (559)

最高人民法院

关于人民法院执行工作若干问题的规定 (试行)

(1998 年 7 月 18 日) (561)

最高人民法院

关于正确确认企业借款合同纠纷案件中有关保证合
同效力问题的通知

(1998 年 9 月 14 日) (583)

最高人民法院

关于贯彻执行《中华人民共和国企业破产法
(试行)》若干问题的意见 (节录)

(1991 年 11 月 7 日) (584)

最高人民法院

关于对破产案件的债务人未被执行的财产均应中
止执行问题的批复

(1993 年 9 月 17 日) (587)

最高人民法院

关于当前人民法院审理企业破产案件应当注意的
几个问题的通知 (节录)

(1997 年 3 月 6 日)	(588)
最高人民法院	
关于企业职工利用本单位公章为自己实施的民事 行为担保企业是否应承担担保责任问题的复函 (1992 年 9 月 8 日)	(590)
最高人民法院	
关于金融机构不履行其义务是否应当承担责任问 题的复函 (1991 年 10 月 23 日)	(591)
最高人民法院	
关于是否可直接判令保证单位履行债务的复函 (1991 年 10 月 19 日)	(593)
最高人民法院	
关于借款合同当事人未经保证人同意达成新的 《财产抵押还款协议》被确认无效后,保证人 是否继续承担担保责任的复函 (1991 年 6 月 7 日)	(594)
最高人民法院	
关于债务人有多個债权人而将其全部财产抵押给其 中一个债权人是否有效问题的批复 (1994 年 3 月 26 日)	(595)
最高人民法院	
关于企业或个人欠国家银行贷款逾期两年未还应当 适用民法通则规定的诉讼时效问题的批复 (1993 年 2 月 22 日)	(596)
最高人民法院	
关于对银行贷款抵押财产执行问题的复函	

(1994 年 12 月 16 日)	(597)
最高人民法院	
关于财产保险单能否用于抵押的复函	
(1992 年 4 月 2 日)	(598)
最高人民法院	
关于能否将国有土地使用权折价抵偿给抵押权人问 题的批复	
(1998 年 9 月 9 日)	(599)
最高人民法院经济审判庭	
关于银行应否支付企业存款被冻结期间利息问题 的复函	
(1992 年 9 月 25 日)	(600)
最高人民法院经济审判庭	
关于生效判决的连带责任人代偿债务后应以何种 诉讼程序向债务人追偿问题的复函	
(1992 年 7 月 29 日)	(601)