

6.18

附20291.914
CIS

律师通路经典

破产案件 律师办案指引



A0946170

中国检察出版社

图书在版编目(CIP)数据

破产案件律师办案指引/蔡晓玲主编. - 北京:中国
检察出版社, 2001.3

(律师通路经典/刘少雄主编)

ISBN 7-80086-818-4

I.破... II.蔡... III.①破产法-基本知识-
中国②企业倒闭-案件-审理-基本知识-中国
IV.D922.291.92

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2000)第 81806 号

律师通路经典 破产案件律师办案指引 蔡晓玲 主编

出版发行:中国检察出版社

社 址:北京市石景山区鲁谷西路5号(100040)

电子邮箱:zgjcbs@263.net

电 话:(010)68650027(编辑) 68650025(出版) 68650016(发行)

经 销:新华书店

印 刷:河北省三河市新科印刷厂印刷

开 本:850mm×1168mm 32 开

印 张:15 印张

字 数:390 千字

版 次:2001 年 3 月第一版 2001 年 3 月第一次印刷

印 数:1—6000 册

书 号:ISBN 7-80086-818-4/D·819

定 价:26.00 元(丛书总定价 276.00 元)

检察版图书,版权所有,侵权必究
如遇图书印装质量问题本社负责调换

《律师通路经典》丛书

编辑委员会

顾问

马克昌 马俊驹 王利明 何家弘 陈晓枫 张学春

编委会主任

贾午光（司法部律师司司长）

编委会副主任

吴明德（中华全国律师协会秘书长）

柯良栋（公安部法制局副局长）

熊选国（最高人民法院研究室副主任）

刘少雄（广东仁人律师事务所合伙人、副教授）

刘桂明（中国律师杂志社总编）

赵翔（法制日报社主任编辑）

罗厚如（司法部办公厅法学博士）

张泽云（北京新世达律师事务所合伙人）

丛书总主编 刘少雄

丛书副总主编 罗厚如 柯良栋

编委（按姓氏笔画为序）

卞翔平	邓汶	王福祥	史殿国	石佑启
田湧	宁敏	刘少雄	刘晓卫	刘质文
刘桂明	刘静	刘慧卓	刘澄清	冯俊生
曲刚	任寰	李丹戈	李启鹏	李岩
李树玖	余新民	何绍军	陈力	杨少南
杨世军	杨光	杨路	吴明德	闵卫国
罗厚如	林亚刚	张泽云	张勇	柯良栋
胡国辉	胡建和	胡鹰	赵翔	贾午光
曹富忠	梅夏英	康均心	韩一夫	程晓玲
寇国栋	熊选国	蔡晓玲	潘国平	樊成玮

前 言

为了适应律师教育的发展需要和律师实务工作的客观要求，在司法部和中国律师协会及有关部门同志的关怀和支持下，我们针对建国以来，律师专业教育与律师队伍的发展壮大相对滞后的状态，组织了一批以专业律师为主，部分大学法学教授、法学博士及公、检、法从事法律专门研究的工作人员等组成的写作班子，对律师实务进行分类整理提炼，编写了一套律师执业专门指引丛书——《律师通路经典》，以供广大律师、专业法律实务工作者选用、学习和参考。

本专业丛书以毛泽东思想、邓小平理论为指导，贯彻江泽民“三个代表”的思想，理论联系实际，全面、系统地介绍了律师实务专门领域的基本理论和操作实务，注意到内容的科学性、系统性、专门性、独特性、实用性和相对稳定性。探讨了在新世纪、新经济、新形势下，解决问题的新观点和新方法，汇聚和反映了律师制度恢复以来，律师理论与实务的新进展和新成就。

在编写这套丛书的过程中，我们克服了缺少资料、写作人员难以集中，利用业余时间撰稿等多方面的困难。我们之所以要啃这块“硬骨头”并无其他动机，完

全是作为从业多年的法律工作者的责任感和事业心使然。

党的十一届三中全会以来，中国律师制度得以恢复至今已有二十余个春秋，律师队伍已发展至十万余人，其发展令人瞩目。然而 20 年来，由于各方面的原因，在律师职业群体急速壮大的同时，适合对律师队伍予以专门理论和实务操作培训的教材却相对滞后，给律师队伍素质的全面提高和律师队伍使命与境界的全面提升带来不便。尤其是新世纪、新经济、新形势下，特别是中国加入 WTO 后，中国律师业将面临许多新情况、新挑战，迫切需要从理论上和操作实务上予以专门指导。回顾中国律师制度得以恢复至今二十年的发展历史，律师界已积累了许多宝贵和丰富的实践经验，客观上也需对此予以系统地加以提炼、概括、升华，使之成为科学的理论，以反过来更好地指导实践，从而使具有中国特色的律师理论与实务尽快地形成、发展和完善。以江泽民为代表的第三代国家领导人，十分重视国家的法制建设，并为新世纪、新经济、新形势下的律师工作提出了新的任务；我们身为一线的法律工作者，有责任有义务完成它。所以我们一再克服困难，历尽千辛，为历史赋予我们肩头上的重任，竭尽己身绵帛之力。

我们深知律师工作是一项知识性、实践性、业务性、操作性很强的职业。律师素质的高低与否，其工作不仅直接关系到当事人的利益和生命，而且还直接关系到社会、国家和民族的前途。作为建设法制国家的基石

之一，中国律师群体如何通过严格的职业训练来塑造一批法律群体精英，拥有广、博、专、精、深的业务知识，树立从业人员的尊荣感、使命感、神圣感，正是我们所进入的这个时代必须解决的问题。因此，我们在编写这套丛书的过程中，对写作提纲和内容作了反复的推敲，数易其稿，目的是不使这套丛书成为现行法律教科书的生搬硬套或现行法律法规的简单汇编。力求立足于现实，着眼将来，从理论上阐述中国律师制度和律师实务产生和发展的一般规律，从实践中探索适应新世纪、新经济、新形势下的律师谋略和方法，从业务上注意其知识性、专门性、独特性、权威性，从体例上尽可能体现对律师如何依照程序把握复杂案情，进行事实、技巧、关系、情、理、法等分析的逻辑思维结构的培养。因此，对于经过实践检验证明是正确的知识，从理论上作了阐述和概括；对于律师制度和律师实务的改革也提出了一些新的设想；对法律和法规尚未规范的问题，从理论和实践的结合上作了学术探讨。这些论述、设想和探讨，或许有这样或那样的不足，尤其是作为学术探讨，更难免会有这样和那样的错误，加之众多人员参与，体例和文风也难免有差异。因此，当这套专业丛书划上最后一个句号时，我们并没有丝毫的轻松感。尽管我们从主观上力图集律师实务研究之大成，开律师通路经典之先河，但由于我们的学识能力、水平、时间、资料等条件的限制，实际完成的结果与我们的希望相距甚远，与读者的要求可能相距更大。我们衷心希望读者理

解我们的一片赤诚之心，衷心希望广大读者能给我们及时提出修改和完善意见。我们将努力把该套丛书不断充实和续编下去，对原有内容进行修订、补充，并增加新的业务领域。根据律师工作的需要和变化，希望本套丛书能成为律师业务指引的一个亮点。

全套丛书编写方案和编写大纲由刘少雄拟定，经编委会和出版社编辑共同讨论修改定稿，由刘少雄任总主编，罗厚如、柯良栋任副总主编，全套丛书由刘少雄、罗厚如、柯良栋修改、统稿、定稿。

本套丛书参考了不少相关学科的书刊资料，吸收了律师业界二十几年来的理论精华，在此一并致以衷心的感谢。

《律师通路经典丛书》编委会

2001年3月

目 录

前 言	(1)
第一章 办理破产清算案件律师应具备的知识结构	(1)
第一节 破产清算与律师实务	(1)
一、破产清算制度	(1)
二、破产清算与律师实务	(2)
第二节 破产清算案件的发展趋势	(4)
第三节 承办破产清算案件律师应具备的业务素质及 知识结构	(5)
一、律师应具备的业务素质	(5)
二、律师应具备的知识结构	(7)
第四节 承办破产清算案件律师获取专业知识的方法 ...	(8)
第二章 办理破产清算案件律师应熟知的法定诉讼程序 ...	(10)
第一节 破产清算案件法定程序概述	(10)
一、破产程序的概念	(10)
二、破产程序的性质	(12)
三、破产程序的作用	(14)
四、破产程序的审理原则	(16)
第二节 破产案件的受理程序	(18)
一、企业破产案的受理	(18)
二、破产申请受理的法律效力	(19)

三、破产申请受理后对债务人财产的监管·····	(21)
第三节 破产案件的立案程序·····	(22)
一、对破产申请的审查·····	(22)
二、破产案件的“立”“审”分离问题·····	(25)
第四节 破产案件的公告程序·····	(26)
第五节 破产案件的宣告程序·····	(27)
一、破产宣告的原因·····	(27)
二、破产宣告的时间·····	(31)
三、破产宣告的裁定·····	(31)
四、破产宣告的效力·····	(32)
第六节 破产案件的和解程序·····	(34)
一、破产和解程序概述·····	(34)
二、破产和解申请的提出·····	(35)
三、向人民法院递交申请书格式·····	(37)
四、和解提出的期间要求·····	(38)
五、债权人会议的表决要求·····	(39)
六、和解的效力及执行监督·····	(40)
七、和解撤销和终止·····	(42)
第七节 破产案件的债权人会议程序·····	(44)
一、债权人会议的概念·····	(44)
二、债权人会议的成员及其权利·····	(45)
三、债权人会议决议的形成·····	(50)
四、债权人会议决议的效力·····	(52)
第八节 破产案件的分配程序·····	(53)
一、概述·····	(53)
二、破产财产的分配方案·····	(54)
三、破产财产的分配顺序·····	(56)

四、破产财产分配的实施·····	(57)
第九节 破产案件的异议处理程序·····	(59)
一、概述·····	(59)
二、异议处理程序所涉及文书格式·····	(60)
第十节 破产案件的终结程序·····	(61)
一、破产程序终结概述·····	(61)
二、破产程序终结的原因·····	(62)
三、律师在破产程序终结过程中应注意的问题·····	(63)
四、破产原因分析报告·····	(65)
第十一节 破产案件取回权的行使程序·····	(68)
一、取回权的概念·····	(68)
二、一般取回权·····	(69)
三、特种取回权·····	(70)
四、赔偿取回权·····	(72)
第三章 办理破产清算案件律师应熟知的法定清算程序···	(74)
第一节 清算组织的成立程序·····	(74)
一、清算组产生的必然性·····	(74)
二、破产清算组的成立·····	(76)
三、破产清算组的法律地位·····	(79)
四、破产清算组职能·····	(83)
五、清算组内部运作机制·····	(85)
第二节 破产企业的接管程序·····	(89)
一、清算组对破产企业进行全面接管的必要性·····	(89)
二、清算组对破产企业的接收·····	(91)
三、清算组对破产企业的管理·····	(93)
第三节 破产企业的审计程序·····	(99)
一、破产企业财务审计的目的·····	(99)

二、破产企业财务审计的反思	(101)
三、律师眼中的审计报告	(105)
第四节 破产财产的清理程序	(110)
一、破产财产的清理	(111)
二、破产财产的评估	(117)
三、破产财产的处理	(119)
四、对担保财产的处理	(134)
第五节 破产企业对外投资的清算程序	(143)
一、破产企业对外投资的形式	(143)
第六节 破产企业对外投资的清算	(144)
一、清算组对破产企业项目投资的清算	(144)
二、清算组对破产企业证券投资的清算	(148)
三、清算组对破产企业股权投资的清算	(149)
第七节 破产企业对外债权的追讨程序	(161)
一、对破产企业对外债权进行清算的意义	(161)
二、清算组对破产企业对外债权的界定	(164)
三、清算破产企业对外债权的基本程序	(167)
四、清算组对债务人异议的处理意见	(171)
五、破产企业对外债权诉讼时效问题	(177)
六、追讨对外债权的特殊形态	(181)
七、追讨对外债权报告	(184)
八、追讨对外债权的反思	(185)
第八节 破产债权的审核程序	(187)
一、破产债权的概念及意义	(187)
二、破产债权的构成要件及范围	(189)
三、破产债权的例外	(194)
四、破产债权的申报	(200)

五、破产债权的审核	(218)
六、担保债权的审核	(235)
七、破产债权的确立原则	(242)
八、破产债权审核报告	(244)
九、破产债权确认报告	(246)
第九节 决定破产企业合同的解除与履行程序	(249)
一、对破产企业合同进行清理的目的	(249)
二、对破产企业合同进行清理的内容	(251)
三、清算组决定对破产企业合同解除或继续履行 ..	(252)
第十节 拟定破产财产分配方案程序	(260)
一、破产财产的构成	(261)
二、破产费用构成	(263)
三、破产财产清偿顺序构成	(267)
四、破产财产分配的程序构成	(271)
五、破产财产的分配方式构成	(273)
第四章 办理破产清算案件律师应熟知的法院内部	
规范	(280)
第一节 法院内部操作规范概述	(280)
一、法院内部操作规范概述	(280)
二、法院破产案件内部操作规范的原则	(280)
三、法院内部操作规范的意义	(282)
第二节 法院内部操作规范的种类与范式	(284)
一、裁定书类	(284)
二、决定书公函类	(318)
三、公告类	(323)
四、通知类	(331)
五、其他规范性文件	(332)

第三节 法院内部操作规范列举及内容简介·····	(333)
一、法院内部操作规范列举·····	(333)
二、法院破产案件内部操作规范的内容·····	(333)
第五章 办理破产清算案件律师应熟练掌握的清算	
文书·····	(340)
破产清算格式之一·····	(340)
破产清算格式之二·····	(342)
破产清算格式之三·····	(343)
破产清算格式之四·····	(344)
破产清算格式之五·····	(345)
破产清算格式之六·····	(346)
破产清算格式之七·····	(346)
破产清算格式之八·····	(347)
破产清算格式之九·····	(348)
破产清算格式之十·····	(349)
破产清算格式之十一·····	(350)
破产清算格式之十二·····	(350)
破产清算格式之十三·····	(351)
破产清算格式之十四·····	(352)
破产清算格式之十五·····	(353)
破产清算格式之十六·····	(354)
破产清算格式之十七·····	(354)
破产清算格式之十八·····	(355)
破产清算格式之十九·····	(355)
破产清算格式之二十·····	(356)
破产清算格式之二十一·····	(357)
破产清算格式之二十二·····	(358)

破产清算格式之二十三	(360)
破产清算格式之二十四	(360)
破产清算格式之二十五	(361)
破产清算格式之二十六	(363)
破产清算格式之二十七	(364)
破产清算格式之二十八	(365)
破产清算格式之二十九	(365)
破产清算格式之三十	(366)
破产清算格式之三十一	(366)
破产清算格式之三十二	(367)
破产清算格式之三十三	(368)
破产清算格式之三十四	(369)
破产清算格式之三十五	(370)
破产清算格式之三十六	(372)
破产清算格式之三十七	(373)
破产清算格式之三十八	(373)
破产清算格式之三十九	(374)
破产清算格式之四十	(374)
破产清算格式之四十一	(375)
破产清算格式之四十二	(376)
破产清算格式之四十三	(378)
破产清算格式之四十四	(379)
破产清算格式之四十五	(380)
破产清算格式之四十六	(380)
破产清算格式之四十七	(381)
破产清算格式之四十八	(382)
破产清算格式之四十九	(383)

第六章 办理破产清算案件律师应注意的办案艺术和

诉讼谋略····· (384)

第一节 办理破产清算案件律师应注意的办案艺术····· (384)

一、办案艺术之概述····· (384)

二、破产清算与非破产清算两种办案艺术之区别····· (385)

三、办理破产清算案件律师应注意办案艺术的意义····· (387)

四、办理破产清算案件律师应注意的办案艺术的主要内容····· (388)

第二节 办理破产清算案件律师应注意的诉讼谋略····· (398)

一、诉讼谋略之概述····· (398)

二、破产清算案与非破产清算案诉讼谋略之比较····· (398)

三、办理破产清算案件律师应注意的诉讼谋略的主要内容····· (400)

第七章 办理破产清算案件律师应熟知的证据规格和

证据体系····· (404)

第一节 破产案件中的证据问题····· (404)

一、破产案件中证据概念的界定····· (405)

二、破产案件中的证据特点····· (406)

第二节 破产案件中的证据规格和证据体系问题····· (410)

一、破产案件中的证据规格····· (410)

二、破产案件中证据体系问题····· (412)

三、破产案件中证据体系的内容····· (413)

第三节 破产清算案件中的证据交换及其规则····· (415)

一、破产清算案件中的证据交换····· (416)

二、破产案件证据交换规则····· (419)

三、承办破产清算案件律师在证据交换中的作用····· (423)

第八章 办理破产清算案件后律师所应进行的办案总结**及案卷的整理归档工作**..... (426)**第一节 总结办案经验、教训、体会,写出结案报告** (426)**一、结案报告的意义** (427)**二、结案报告的内容和格式** (428)**第二节 案件卷宗的整理和归档工作**..... (429)**第九章 案例精析****广东国际信托投资公司深圳公司破产案**..... (434)**一、广东国际信托投资公司深圳公司破产案概述** ... (434)**二、广信深圳公司破产案的审理清算特点** (435)**三、广信深圳公司破产案的审理与清算** (437)**四、广信深圳公司破产案审理清算中的主要法律****问题** (440)**第十章 破产法学方面主要学术著作介绍**..... (447)**第一节 破产法学学者及学术著作**..... (447)**一、曹思源著** (447)**二、顾培东、张卫平、赵万一著** (447)**三、柴发邦主编** (448)**四、顾培东主编** (448)**五、王卫国著** (448)**六、汤维建著** (448)**七、邹海林著** (449)**八、张卫平著** (449)**九、谢邦宇著** (449)**第二节 破产实务研究学者及学术著作**..... (449)**一、高言、刘经名主编,于连孔、李海宁副主编**..... (449)**二、蔡仲玉主编,崔正军执行主编**..... (450)