

新 企 业 破 产 法 实 务 丛 书 5

XIN QIYE POCHANFA SHIWU CONGSHU

新企业破产法教程

XIN QIYE POCHANFA JIAOCHENG

[主编] 李国光



人民法院出版社
THE PEOPLE'S COURT PRESS

新 企 业 破 产 法 实 务 丛 书 ⑤

XIN QIYE POCHANFA SHIWU CONGSHU

新企业破产法教程

XIN QIYE POCHANFA JIAOCHENG

[主 编] 李国光
[副主编] 杨 峰 李建华
刘 璐 黄建中
张小奕



人民法院出版社

THE PEOPLE'S COURT PRESS

图书在版编目 (CIP) 数据

新企业破产法教程/李国光主编. -北京:
人民法院出版社, 2006. 12
(新企业破产法实务丛书)
ISBN 7-80217-352-3

I. 新… II. 李… III. 企业破产法-中国-教材
IV. D922. 291. 92

中国版本图书馆CIP数据核字 (2006) 第122595号

新企业破产法教程

主编 李国光

责任编辑 辛言 高林 黄博
出版发行 人民法院出版社
地 址 北京市东城区东交民巷27号 (100745)
电 话 (010) 85250579 (责任编辑)
85250516 (出版部) 85250558 85250559 (发行部)
网 址 <http://courtpress.chinacourt.org>
E-mail courtpress@sohu.com
印 刷 鲁中晨报印务公司
经 销 新华书店

开 本	890×1240 毫米	A5
字 数	549 千字	
印 张	19.75	
版 次	2006 年 12 月第 1 版	2006 年 12 月第 1 次印刷
书 号	ISBN 7-80217-352-3	
定 价	45.00 元	

版权所有 侵权必究

出版说明

企业破产制度是企业市场竞争中，因各种原因不能清偿到期债务，通过重整、和解或清算等法定程序，使债务得以延缓或公平清偿的债务清理制度。企业破产法是规范企业破产行为，公正审理破产案件，全面保护各方当事人利益，维护社会主义市场经济秩序的法律，也是形成中国特色社会主义法律体系的一部重要法律。

早在1986年，全国人大常委会就制定了《企业破产法（试行）》，对国有企业（即全民所有制企业）的破产作了规定。1991年全国人大修订《民事诉讼法》，在第十九章专章规定了“企业法人破产还债程序”，对非国有企业的破产作了规定。这两部法律及其他法律、行政法规的相关规定，对规范我国企业破产行为，审理企业破产案件发挥了重要作用。但是，随着社会主义市场经济体制的逐步确立和国有企业改革的深化，我国企业破产出现了一些新情况。一方面，随着公司法、合伙企业法、个人独资企业法的颁布实施，使现行企业破产法已不适应目前企业组织破产的实际情况；另一方面，《企业破产法（试行）》对破产程序的规定比较原则，难于操作，并缺少重整等企业挽救程序，以及切实保护债务人财产，维护职工合法权益，保证程序正常进行的其他相关制度。此外，人民法院在审理破产案件中积累了许多实践经验，有的需要上升为法律。这些客观情况都要求我们尽快出台一部统一适用于所有企业的破产法。

八届、九届、十届全国人大常委会财经委员会破产法起草组在

总结《企业破产法（试行）》、《民事诉讼法》及国务院对国有企业政策性破产有关规定的实施经验，广泛开展调查研究，认真听取各方意见的基础上，经过十年多的努力，起草了《中华人民共和国企业破产法（草案）》。该草案经过全国人大常委会三次审议，终于于2006年8月27日由十届全国人大常委会第二十三次通过了。《中华人民共和国企业破产法》为市场交易与竞争创造了公平的机制与环境，其适用范围涵盖所有的企业法人；引入管理人制度，让破产程序的操作更加市场化和专业化；引入了重整制度，使破产法不仅仅是一个市场退出法、死亡法、淘汰法，还是一个企业更生法、恢复生机法、拯救法；规定了跨境破产制度，为中国融入到国际市场和全球经济一体化提供了法律机制；第五，规定了破产责任，与《公司法》、《证券法》以及前不久通过的《刑法修正案（六）》配套衔接；在金融机构破产、担保权益的保护以及一些具体制度方面有许多创新。

新企业破产法公布后，正确理解和全面落实该法的新内容，继续对与该部法律有关的法律制度进行全面梳理和认真研究，积极研究探讨相关法律制度的立、改、废问题，继续关注该部法律的实施情况，为相关制度的进一步完善积累经验等等，就成为相关司法机关和行政执法机关的共同任务。有鉴于此，我社组织全国人大常委会、最高人民法院、最高人民检察院、公安部、财政部、中国人民银行、国资委、国家工商总局、中国银监会、中国保监会、中国政法大学、中国人民大学、北京大学、清华大学、北京师范大学、对外经济贸易大学、吉林大学、西南政法大学、有关地方人民法院等部门和单位的专家与学者共同撰写了这套《新企业破产法实务丛书》。

本套丛书作者既有企业破产法修改专家小组重要成员和最高立法机关的专家，又有参与企业破产修改、司法解释起草工作的最高人民法院资深法官和中央部委有关专家，还有致力于企业破产法研究和参加企业破产法修改讨论的院校学者等。他们在具体编撰工作中依据立法原意，结合实践中的疑难问题，根据不同领域特点、不

同专业要求对新企业破产法的具体制度（尤其是本次修订新增设的制度）与适用，从不同视角、不同层面做了全面系统和深入细致的诠释与解读。我们相信本套丛书的出版对新企业破产法的宣传学习和贯彻实施将起到积极的独特的作用。

《新企业破产法教程》系本套丛书之一。本书根据新破产法的立法体例与我国现行破产法律体系的内在逻辑，分总则、申请和受理、管理人、债务人财产、破产费用和共益债务、债权申报、债权人会议、重整、和解、破产清算、法律责任等11章，全面系统地阐述了破产法律制度的基本问题和热点问题。其突出特色在于结合破产审判与清算重组实践，重点分析了破产法修改后的诸多重大变化，针对性地研究了新破产法中的有关新制度、新问题，反映了我国破产法律制度研究的最新成果，系我国出版界关于破产法律制度的最新教科书。

书中撰写与编排内容如有不当之处，敬请读者不吝指教。

人民法院出版社

2006年12月

目 录

第一章 总 则

第一节 破产的概念及特征

- 一、破产的概念..... (1)
- 二、破产的特征..... (3)
 - (一) 破产是一种特殊偿债程序..... (3)
 - (二) 破产是在特定情况下所运用的偿债程序..... (3)
 - (三) 破产是以债务人全部财产为清偿对象的偿债程序..... (4)
 - (四) 破产是公平清偿债务的程序..... (4)
 - (五) 破产是以司法审判形式而实施的清偿程序..... (4)
- 三、破产的作用..... (5)
 - (一) 破产的积极作用..... (5)
 - (二) 破产的消极作用..... (7)

第二节 破产法

- 一、破产法的发端与发展..... (8)
 - (一) 早期的债务执行制度..... (8)

(二) 中世纪后期破产法的萌芽	(9)
(三) 破产法的成熟及发达	(13)
二、各主要国家破产法简介	(15)
(一) 法国破产法简介	(15)
(二) 德国破产法简介	(21)
(三) 美国破产法简介	(28)
三、我国破产制度发展历程	(35)
(一) 新中国成立前中国的破产制度概述	(35)
(二) 新中国的破产法律制度概述	(37)
(三) 我国《企业破产法(试行)》的修改	(39)

第三节 破产能力

一、破产能力概述	(45)
(一) 破产能力的确定	(45)
(二) 破产能力的意义	(46)
(三) 破产能力与民事权利能力和民事诉讼能力的 关系	(47)
(四) 破产能力的立法例	(50)
二、自然人的破产能力	(51)
(一) 自然人破产能力的立法例及分析	(51)
(二) 对我国立法有关规定的分析	(54)
三、法人的破产能力	(57)
(一) 法人破产能力的立法例及分析	(58)
(二) 金融机构的破产能力	(59)
三、和解能力与重整能力	(62)
(一) 和解能力	(62)
(二) 重整能力	(65)

第四节 破产案件的管辖

- 一、破产案件的管辖 (68)
- 二、破产案件的级别管辖 (69)
 - (一) 一般破产案件的级别管辖 (69)
 - (二) 政策性破产案件的级别管辖 (70)
- 三、破产案件的地域管辖 (71)

第五节 破产程序的域外效力

- 一、破产程序的域外效力 (71)
- 二、我国破产程序的域外效力 (72)
- 三、对外国法院作出的破产案件的判决、裁定的承认和执行 (73)
- 四、对外国法院作出的破产案件的判决、裁定的审查原则 (73)

第二章 申请和受理

第一节 申 请

- 一、破产申请主体 (74)
 - (一) 债务人 (74)
 - (二) 债权人 (75)
 - (三) 依法负有清算责任的人 (76)
- 二、破产申请的提出 (76)
 - (一) 破产申请书 (76)
 - (二) 有关证据 (77)

(三) 债务人提出破产申请时的特别规定	(78)
三、破产申请的撤回	(79)

第二节 受 理

一、受理破产申请的裁定期限	(80)
(一) 破产申请的受理	(80)
(二) 债务人的异议权	(80)
(三) 人民法院受理破产申请的裁定期限	(81)
二、受理破产申请的送达	(82)
(一) 对申请人的送达	(82)
(二) 对债务人的送达以及债务人提交有关材料的 义务	(82)
三、人民法院对于破产申请的不予受理与驳回以及申请 人的上诉权	(83)
(一) 对破产申请的不予受理以及申请人的上诉权	(83)
(二) 对破产申请的驳回以及申请人的上诉权	(83)
四、管理人的指定	(84)
(一) 关于管理人	(84)
(二) 人民法院对管理人的指定	(85)
五、人民法院受理破产申请的通知和公告	(85)
(一) 受理破产申请的通知和公告	(85)
(二) 通知和公告的内容	(86)

第三节 破产申请受理后债务人 有关人员的义务

一、比较法上的考察	(87)
(一) 破产人的说明义务	(87)

(二) 居住自由的限制	(87)
(三) 通讯自由的限制	(88)
(四) 人身自由的限制	(88)
(五) 资格上的限制	(88)
(六) 对其他相关人员的准用	(89)
二、《企业破产法》规定的理解与适用	(89)
(一) 妥善保管其占有和管理的财产、印章和账簿、 文书等资料	(90)
(二) 根据人民法院、管理人的要求进行工作, 并 如实回答询问	(90)
(三) 列席债权人会议并如实回答债权人的询问	(91)
(四) 未经人民法院许可, 不得离开住所地	(91)
(五) 不得新任其他企业的董事、监事、高级管理 人员	(91)

第四节 破产申请受理对债务人行为的影响

一、债务人丧失对破产财产的管理处分权	(92)
二、债务人对个别债权人清偿债务无效	(98)

第五节 破产申请受理时待履行合同的处理

一、待履行合同的界定	(99)
(一) 待履行合同是双务合同	(99)
(二) 待履行合同是法院受理破产申请时仍然存在 的合同	(99)
(三) 待履行合同必须是合同当事双方均未履行合 同的主要义务	(100)
二、破产管理人行使选择权的原则、时限、方式以及法律	

后果.....	(100)
(一) 破产管理人行使选择权的原则.....	(101)
(二) 破产管理人行使选择权的期限.....	(102)
(三) 破产管理人行使选择权的法律后果.....	(103)
三、破产申请受理对特殊类型的待履行合同的效力.....	(106)
(一) 破产申请受理对租赁合同的效力.....	(106)
(二) 破产申请受理对融资租赁合同的效力.....	(109)
(三) 破产申请受理对所有权保留买卖合同的效力.....	(110)
(四) 破产申请受理对保险合同的效力.....	(112)
(五) 破产申请受理对委托合同的效力.....	(114)

第三章 管理人

第一节 破产管理人及其性质

一、破产管理人的涵义与缘起.....	(116)
二、破产管理人的法律性质.....	(117)
(一) 大陆法系国家关于破产管理人法律性质的立 法与学说.....	(118)
(二) 英美法系国家破产法关于破产受托人的法律 地位.....	(120)
(三) 我国《企业破产法(试行)》清算组的法律 性质分析.....	(121)
(四) 我国《企业破产法》管理人的法律性质.....	(122)

第二节 破产管理人的选任

一、破产管理人选任主体.....	(123)
(一) 关于破产管理人选任主体的立法例.....	(123)

(二) 我国《企业破产法》管理人的选任主体.....	(124)
二、破产管理人的选任资格.....	(125)
(一) 各国关于破产管理人选任资格的立法例.....	(125)
(二) 我国《企业破产法》管理人的选任资格.....	(126)
三、破产管理人的选任时间.....	(129)
(一) 我国《企业破产法 (试行)》清算组组成在 时间上的缺陷.....	(129)
(二) 我国《企业破产法》关于管理人选任时间的 规定.....	(130)
四、破产管理人的变更与解任.....	(131)
(一) 撤换破产管理人的主体.....	(131)
(二) 破产管理人的更换.....	(131)
(三) 破产管理人的辞任.....	(133)

第三节 破产管理人的职责

一、破产管理人的主要职责.....	(133)
(一) 接管债务人的财产、印章和账簿、文书等资 料.....	(133)
(二) 管理、清理、处分债务人的财产.....	(134)
(三) 在第一次债权人会议召开之前, 决定继续或 者停止债务人的营业.....	(137)
(四) 撤销权的行使及对抵消权和取回权的承认.....	(138)
(五) 代表债务人参加诉讼、仲裁或者其他法律程 序.....	(138)
二、破产管理人职责的执行.....	(139)
(一) 聘任工作人员.....	(139)
(二) 管理人的报酬.....	(139)

第四节 破产管理人的权利、义务和责任

- 一、破产管理人的权利..... (140)
- 二、破产管理人的义务和责任..... (141)
 - (一) 破产管理人的义务..... (141)
 - (二) 破产管理人的责任..... (143)

第四章 债务人财产

第一节 债务人财产概述

- 一、债务人财产的概念及性质..... (144)
 - (一) 债务人财产的概念及特征..... (144)
 - (二) 债务人财产的性质..... (145)
- 二、债务人财产的构成..... (147)
 - (一) 债务人财产必须是属于债务人的财产或者是
债务人独立支配并以此对外偿付债务的财产..... (147)
 - (二) 债务人财产必须是破产申请受理时债务人的
财产或者在破产终结前债务人新取得的财产..... (147)
 - (三) 债务人财产必须是可以依据破产程序能够扣
押和强制执行的财产..... (148)

第二节 债务人财产的具体认定

- 一、已作为担保物的财产..... (149)
 - (一) 已作为担保的财产是否属于债务人财产的
两种观点..... (149)
 - (二) 两种观点的评价及《企业破产法》的主张..... (150)

二、债务人以无偿划拨方式取得的土地使用权.....	(151)
(一) 债务人土地使用权的归属.....	(151)
(二) 划拨土地使用权的归属.....	(151)
三、债务人投资兴办的职工福利性财产.....	(154)
(一) 债务人的医院、学校、幼儿园等机构.....	(154)
(二) 债务人的职工宿舍、住房.....	(155)

第三节 债务人对外投资的收回

一、债务人对外投资设立企业的行为无效，直接收回 对外投资.....	(156)
二、对外投资行为合法有效的清理方式.....	(158)
(一) 债务人在其全额投资的企业法人中投资的清 理.....	(158)
(二) 债务人在非全额投资企业法人中投资的清理	(159)
(三) 债务人在非法人企业中投资的清理.....	(159)
(四) 债务人持有的上市公司的法人股股票的清理.....	(160)
(五) 债务人在境外、国外投资登记设立的企业的 清理.....	(160)

第四节 债务人的出资人出资不足的处理

一、出资人的出资不足责任.....	(160)
二、出资人已经核减未到位出资的处理.....	(162)
三、资本充实请求权.....	(164)

第五节 破产撤销权和破产无效行为

- 一、破产撤销权及其意义..... (166)
- 二、破产撤销权的构成..... (167)
 - (一) 必须是债务人于破产申请受理前所为的行为..... (168)
 - (二) 必须是有害债权人的行为..... (169)
 - (三) 必须有基于被撤销行为而实际获益的人存在..... (170)
 - (四) 债务人是否存在主观恶意的的问题..... (170)
- 三、破产撤销权的范围..... (172)
 - (一) 无偿转让财产..... (172)
 - (二) 以明显不合理的价格进行交易..... (173)
 - (三) 对没有财产担保的债务提供财产担保..... (173)
 - (四) 对未到期的债务提前清偿..... (173)
 - (五) 放弃债权..... (174)
 - (六) 个别清偿行为..... (174)
- 四、破产撤销权的行使与效果..... (175)
 - (一) 破产撤销权的行使期间..... (175)
 - (二) 破产撤销权的行使方法..... (176)
 - (三) 破产撤销权的行使效果..... (176)
- 五、破产无效行为..... (177)
 - (一) 破产无效行为与破产撤销权..... (177)
 - (二) 破产无效行为的范围..... (179)

第六节 破产取回权

- 一、破产取回权概述..... (180)
 - (一) 破产取回权的概念和性质..... (180)
 - (二) 破产取回权的特征..... (181)

(三) 破产取回权的物权基础.....	(183)
二、取回权的范围、行使与效力.....	(185)
(一) 取回权行使的一般规则.....	(185)
(二) 特殊情况下取回权的行使.....	(185)
三、特别取回权.....	(188)
(一) 出卖人的取回权.....	(188)
(二) 行纪人的取回权.....	(191)

第七节 破产抵销权

一、破产撤销权概述.....	(193)
(一) 破产撤销权的概念和意义.....	(193)
(二) 破产抵销权和民法上的抵销权.....	(194)
二、破产抵销权的行使及其限制.....	(195)
(一) 破产抵销权的行使.....	(195)
(二) 破产抵销权行使的限制.....	(196)

第五章 破产费用和共益债务

第一节 破产费用

一、破产费用及其构成.....	(198)
(一) 破产费用的概念.....	(198)
(二) 破产费用的构成.....	(198)
二、破产费用的范围.....	(199)
(一) 破产案件的诉讼费用.....	(199)
(二) 债务人财产的管理、变价和分配所需费用.....	(200)
(三) 管理人执行职务的费用、报酬和聘用工作人 员的费用.....	(201)