



中华人民共和国法律适用文库

**破产法释疑与诉讼策略
及文书标准格式**

.924

吉林人民出版社

中华人民共和国法律适用文库

**破产法释疑与诉讼策略
及文书标准格式**

吉林人民出版社

目 录

第一编 破产法释疑

1. 什么是破产？破产的特征是什么？	1
2. 企业法人终止有哪些方式？	2
3. 什么是破产法？破产法的内容有哪些？	3
4. 我国破产立法的历史和现状如何？	4
5. 我国目前破产法的渊源有哪些？	6
6. 我国目前破产法的适用范围是什么？	7
7. 破产法与民法的关系如何？	9
8. 破产法与民事诉讼法的关系如何？	9
9. 破产法与刑法的关系如何？	12
10. 我国破产法的作用是什么？	13
11. 企业破产有哪些负面效应？	15
12. 破产法在我国实施的现状如何？	16
13. 企业实施破产还债难在何处？	18
14. 企业破产实施中存在哪些弊病？	20
15. 实行企业破产，银行该怎么办？	21
16. 什么是破产能力，我国现行法律对民事主体 的破产能力是如何规定的？	23
17. 公用企业和与国计民生有重大关系的企业有 无破产能力？	25
18. 公司能否破产，我国公司法对公司破产有何 特殊规定？	25

-
19. 商业银行能否破产, 商业银行法对商业银行
破产有何特殊规定? 26
 20. 保险公司能否破产, 保险法对保险公司破产
有何特殊规定? 27
 21. 联营企业能否破产? 28
 22. 什么是破产原因, 我国破产法对破产原因是
如何规定的? 29
 23. 什么是“不能清偿到期债务”? 30
 24. 如何判断企业达到“不能清偿”界限? 31
 25. 不能清偿与资不抵债有何不同? 32
 26. 不能清偿和停止支付有何关系? 33
 27. 何谓破产障碍? 34
 28. 什么是破产程序? 35
 29. 破产程序的基本原则是什么? 36
 30. 什么是破产申请, 我国法律对破产申请是如
何规定的? 37
 31. 什么是破产申请人, 我国破产法对破产申请
人是如何规定的? 37
 32. 全民所有制企业法人提出破产申请, 为何必
须经其上级主管部门同意? 40
 33. 企业法人的主管部门或开办单位能否向法院
申请该企业破产? 41
 34. 外国自然人和外国法人能否申请位于我国境
内的债务人破产? 42
 35. 如何提出破产申请? 43
 36. 申请破产应向法院提交哪些证据材料? 43
 37. 破产申请产生哪些法律效力? 44

38. 破产申请应向哪家法院提出?	45
39. 什么是破产案件的受理?	47
40. 人民法院对破产申请如何进行审查?	48
41. 人民法院对破产申请进行审查后应如何处理?	50
42. 破产案件受理费应当如何交纳?	51
43. 人民法院决定立案后, 在受理阶段, 应当做 哪些前期工作?	51
44. 法院对破产申请的撤回应如何处理?	53
45. 在民事执行程序中, 发现债务人达到破产界 限时, 应如何处理?	54
46. 什么是债权申报, 债权申报有何意义?	54
47. 人民法院受理破产案件后, 债权人应如何申 报债权?	55
48. 债权申报期间如何计算?	56
49. 债权人逾期未申报债权, 将产生什么法律后果? ...	57
50. 人民法院受理破产案件后, 法院如何登记破 产债权?	57
51. 人民法院受理破产案件后, 对债务人正在进 行的其他经济纠纷案件如何处理?	58
52. 人民法院受理破产案件后, 对债务人财产正 在进行的民事执行程序如何处理?	59
53. 债权人申请破产的案件, 债务人应当提供哪 些材料?	60
54. 保证法律关系中当事人一方被申请破产, 其 他方该怎么办?	61
55. 破产程序开始后, 债务人的哪些行为是无效 的?	62

-
56. 债务人的开户银行收到破产案件的受理通知后, 应该如何作为? 63
57. 破产案件受理后, 破产企业的全体职工不得为哪些行为? 64
58. 破产企业的法定代表人在企业破产期间有哪些义务? 64
59. 破产企业的法定代表人应如何履行保管企业物品义务? 65
60. 什么是破产保全, 与财产保全有何关系? 66
61. 什么是债权人会议? 67
62. 债权人会议由哪些成员组成? 68
63. 债权人会议如何召开? 69
64. 债权人会议主席如何产生, 其有哪些职权? 72
65. 债权人会议的主要职权有哪些? 73
66. 债权人会议的决议是如何形成的? 75
67. 债权人会议决议的效力如何? 77
68. 什么是和解制度, 和解制度与破产制度有何不同? 79
69. 我国现行法律规定的和解制度的特征是什么? 80
70. 和解与整顿的关系如何? 81
71. 和解申请如何提出? 82
72. 债务人提出的和解协议草案应具备哪些内容? 83
73. 和解协议草案如何议决并成立生效? 84
74. 和解协议生效后的法律效力是什么? 85
75. 什么是破产整顿, 与企业整顿有什么区别和联系? 86
76. 整顿申请如何提出? 88

77. 破产企业整顿方案应具备哪些内容?	89
78. 担保物权人在企业整顿期间能否行使优先受 偿权?	90
79. 破产整顿终结有哪几种形式?	91
80. 什么是破产宣告?	92
81. 破产宣告的法律特征是什么?	92
82. 在什么情况下, 人民法院应宣告债务人破产?	94
83. 破产宣告的形式及内容是什么?	95
84. 破产宣告裁定应送达哪些人和组织?	96
85. 破产宣告裁定应如何公告?	96
86. 破产宣告的效力是什么?	97
87. 人民法院宣告企业破产后, 应作哪些应急措 施?	99
88. 企业宣告破产后, 如何保护破产企业的财物?	100
89. 企业宣告破产后, 破产企业的债务人和财产 持有人应履行什么法律义务?	101
90. 破产宣告后, 破产企业未履行的合同是否继 续履行?	102
91. 清算组决定解除合同的, 另一方当事人因合 同解除受到的损失应如何计算?	103
92. 出租人被宣告破产后, 应如何处理正在履行 中的租赁合同?	105
93. 破产宣告对破产债权产生什么效力?	106
94. 什么是破产程序中的清算组?	106
95. 破产程序中的清算组与公司自行解散成立的 清算组有何不同?	107
96. 清算组是如何成立的?	108

97. 破产程序中, 清算组的职责是什么?	110
98. 破产程序中, 清算组如何接管破产企业?	112
99. 清算组如何管理破产财产?	113
100. 根据破产法的规定, 清算组可进行哪些必 要的民事活动和辅助活动?	115
101. 清算组与人民法院是什么关系?	117
102. 清算组与债权人会议或债权人是什么关系?	117
103. 清算组在破产程序中可能有哪些不尽职行 为?	118
104. 破产企业的法定代表人应如何向清算组办 理移交手续?	119
105. 什么是破产财产, 其法律特征是什么?	120
106. 破产财产的范围有哪些?	121
107. 破产宣告时, 破产企业的哪些有形财产可 作为破产财产?	122
108. 破产宣告后, 清算组取得的哪些财产可作 为破产财产?	124
109. 破产企业哪些财产权利可构成破产财产?	126
110. 企业被宣告破产后, 对其开办的或所属企 业是否能列入破产财产?	127
111. 破产企业投入法人型联营企业的财产, 应 如何收回作为破产财产?	128
112. 破产企业投入合伙型联营企业的财产, 应 如何收回作为破产财产?	129
113. 破产企业的哪些财产不属于破产财产?	130
114. 什么是破产债权?	131
115. 破产债权的法律特征是什么?	132

116. 我国破产法对破产债权的范围有哪些规定?	133
117. 破产债权具体包括哪些?	134
118. 哪些请求权不属于破产债权?	137
119. 破产债权的数额如何算定?	138
120. 未到期的债权如何算定?	139
121. 非金钱的破产债权额如何算定?	140
122. 以外币表示的债权额如何确定?	141
123. 涉讼未决的债权额应如何确定?	141
124. 定期金的债权额如何确定?	141
125. 什么是破产债权人?	141
126. 破产债权人与法院是什么关系?	142
127. 什么是破产费用和破产费用请求权?	143
128. 破产费用的债务人是谁?	144
129. 破产费用的范围包括哪些?	144
130. 列入破产费用的破产财产的管理、变卖和 分配费用是哪些?	145
131. 破产案件的诉讼费用指哪些?	146
132. 为债权人的共同利益而在破产程序中支付 的其他费用是指哪些?	147
133. 如何清偿破产费用?	148
134. 什么是破产取回权?	149
135. 破产取回权的特征是什么?	150
136. 构成取回权的基础权利有哪些?	151
137. 取回权人如何行使取回权?	152
138. 当取回权的标的物灭失, 应如何处理?	153
139. 何谓出卖人取回权?	153
140. 当买受人破产, 已发货未收到款的出卖人	

在何条件下行使取回权？	154
141. 何谓破产抵销权，其特点如何？	155
142. 债权人如何行使抵销权？	157
143. 破产抵销权要受哪些限制？	158
144. 破产债权能否与未到位的注册资金相抵销？	158
145. 何谓别除权，其法律特征是什么？	159
146. 如何行使别除权？	160
147. 何谓破产撤销权，其法律特征是什么？	162
148. 撤销权（否认权）的构成要件是什么？	163
149. 破产撤销权的客体有哪些？	164
150. 何谓破产无效行为？	164
151. 我国破产法规定的破产无效行为有哪些？	165
152. 破产行为被法院确认为无效或被撤销后， 有何法律后果？	166
153. 何谓破产清算，与一般清算有何不同？	168
154. 清算组如何对破产企业的财产作处分前的 清理？	168
155. 如何作好破产财产的评估？	171
156. 变价破产财产应注意什么？	172
157. 对具体破产财产如何进行变价？	174
158. 变价方案是否要经过债权人会议通过？	176
159. 变卖破产财产应采用什么方式？	178
160. 何谓破产财产的拍卖？	179
161. 采用拍卖破产财产的形式，有何意义？	179
162. 采用拍卖形式变价破产财产的，清算组应 做好哪些工作？	180
163. 对破产企业已作担保的财产是否应由清算	

组进行变价?	181
164. 破产程序中, 如何处理设有担保的财产?	182
165. 何谓破产财产的分配, 其特征是什么?	184
166. 清算组如何制作破产分配方案?	185
167. 破产财产分配方案如何生效实施?	186
168. 破产财产应按何法定顺序进行分配?	187
169. 如何处理破产企业的土地使用权, 及如何 分配变卖所得?	189
170. 何谓追加分配?	190
171. 何谓破产程序的终结?	192
172. 破产程序终结的法定原因有哪些?	193
173. 破产程序终结, 对破产企业有何法律效力?	194
174. 破产程序终结后, 要办理什么手续?	195
175. 清算组撤销前应做好哪些工作?	196
176. 什么是破产救济?	196
177. 国务院对破产企业职工安置有何具体规定?	197
178. 何谓妨碍公正清偿的法律责任, 其有什么 特点?	199
179. 什么是破产责任?	200
180. 《中华人民共和国刑法》对破产犯罪行为 有哪些规定?	201
181. 何谓妨害清算罪?	202
182. 何谓私分国有资产罪?	203
183. 何谓徇私低价折股、出售国有资产罪?	204
184. 何谓徇私造成国有公司、企业破产、严重 亏损罪?	204

第二编 诉讼程序与策略

1. 怎样提出破产申请? 206
2. 清算组织在清算过程中发现被清算企业资不抵
债时应该怎么办? 208
3. 人民法院在什么情况下才受理破产案件? 209
4. 破产申请人能否对人民法院作出的驳回破产申
请的裁定提出上诉? 210
5. 被申请破产企业的上级主管部门应在什么情况
下申请整顿? 怎样申请整顿? 210
6. 怎样成立破产清算组? 211
7. 清算组成立后怎样接收破产企业? 213
8. 接收破产企业后, 清算组应及时开展哪些工
作? 215
9. 清算组接管破产企业后, 发现以破产企业为债
权人的民事、经济纠纷案件尚未执行的, 应该
怎么处理? 216
10. 债权人申报债权时应注意哪些问题? 216
11. 母公司按内部规定应向子公司收取而未收取
的资金占用费能否作为破产债权? 218
12. 如何召开第一次债权人会议? 219
13. 破产企业债务人应如何对待人民法院发出的
偿还财物通知书? 223
14. 破产企业债务人对人民法院发出的偿还财物
通知书提出异议的, 清算组应如何处理? 224
15. 债务人对人民法院驳回异议的裁定书不服的,
应通过什么途径解决? 224
16. 联营企业破产时应注意哪些问题? 225

17. 子公司破产时, 母公司有哪些责任? 226
18. 母公司破产时, 子公司的财产该如何处理? 227
19. 母公司破产是否必然导致子公司破产? 母公
司破产后, 如何处置子公司? 227
20. 破产财产分配方案是如何形成的? 怎样实
施破产财产分配方案? 228
21. 清算组应如何分配破产财产? 229
22. 破产财产分配完毕, 清算组应做好哪几方面
的工作? 229

第三编 法律文书制作及标准格式

- 一、破产申请书..... 231
- 二、受理破产案件公告..... 234
- 三、申报债权通知书..... 235
- 四、破产债权申报书..... 237
- 五、停止结算通知书..... 239
- 六、中止执行通知书..... 241
- 七、中止(终结)诉讼通知书..... 242
- 八、案件移送通知书..... 243
- 九、整顿申请书..... 245
- 十、终结整顿裁定书..... 246
- 十一、宣告破产裁定书..... 248
- 十二、指定成立清算组函..... 251
- 十三、偿还财物通知书..... 253
- 十四、债务异议申请书..... 255
- 十五、关于异议处理意见的报告..... 256
- 十六、对债务异议裁定书..... 258
- 十七、破产财产分配方案..... 260

十八、关于终结破产程序的申请报告·····	263
十九、破产程序终结裁定书·····	264
二十、破产清算工作报告·····	269
二十一、撤销清算组决定书·····	271

附录

中华人民共和国企业破产法（试行）·····	273
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·····	280
中华人民共和国民事诉讼法（节录）·····	292
最高人民法院关于适用《中华人民共和国民事诉讼法 诉讼法》若干问题的意见（节录）·····	294

第一编

破产法释疑

1. 什么是破产？破产的特征是什么？

破产一词源于拉丁语 Fallitax，其意为“失败”。在中文语义中，破产含有“倾家荡产”之意。但破产一词更主要不是对“失败”或“倾家荡产”这些状态和结果的抽象表述，它所表达的是一种基于积极法律意义的主体行为，即在作为债务人的企业不能偿债的情况下，作出某种宣告，并依法对其财产进行清理和分配或和解的行为。因此，破产有事实上的破产和法律上的破产两种理解。

事实上的破产一般是指债务人不能清偿到期债务的事实状态。是债务人的一种客观经济状态，如债务人的财产不足清偿或财务上资金周转不灵以致不能支付到期债务，并且债务人的信用不足以担保清偿债务。事实上破产是法律上破产的原因，债务人达到事实上的破产条件，但债权人或债务人本人不申请破产，或法院不受理破产申请，便不会进入法律破产程序。

法律上的破是指债务人不能清偿到期债务，由法院强制执行其全部财产，依法定清偿顺序按比例偿还债权人，并依法免除其无法清偿的债务的法律事实。它与法定之破产程序不可分离，因此在通常情况下，法律上的破产与破产程序同义。我国出版的《经济法律大辞典》定义破产为“当债权人不能以其财产清偿债务时，法院对债务人的总财产进行概括的强制执行，以使全体债权人获得公平清偿的程序”。本书的破产是指法律上的破产。是对破

产法律制度的研究。

破产是一种概括的执行程序，目的是剥夺不能清偿债务的债务人对其全部财产的管理处分权，在法院主持下使全体债权人公平受偿。它有以下特征：

(1) 破产以债务人不能清偿到期债务为前提。是到期债务不能清偿。

(2) 债务人存在两个以上债权人。若债务人只有一个债权人，只须通过一般民事诉讼程序就可解决。

(3) 破产以公平清偿债权为宗旨。破产程序的目的就是合理地协调数个债权人之间就债务人的有限财产如何受偿的利益冲突，使债权人公平地分担损失和享受利益。

(4) 破产必须在法院主持下按法定程序进行。破产与法人自行清算终止不同，也不同于一般民事诉讼程序，必须在法院主持和监督下按特殊的破产程序由清算组根据债权人会议通过的分配方案处理和分配财产。

破产制度是为了清理不能清偿债务的债务人的财产，通过破产程序以使债权人获得公平清偿的法律制度。它与倒产制度不同。倒产制度，是指债务人不能清偿到期债务或者发生财务危机时，为预防或者避免适用破产程序，或者以求恢复以及再建而采取的各种措施的总称。是债务人可采用的预防破产的措施，主要包括和解制度、公司整顿制度和公司清算制度。

2. 企业法人终止有哪些方式？

企业破产是企业法人终止的一种重要方式，除破产终止外，企业法人还有一些其他终止方式。根据我国民法通则和企业法、公司法和规定，企业法人终止有下列几种形式：

(1) 企业违反法律、法规被依法撤销。如依法被吊销营业执照。企业法人被撤销应当由主管部门成立清算组，进行清算。

(2) 企业自行解散。这是企业经济使命终结后自然解体,如独资企业主死亡后,无人继承;企业章程所确立的解散事由出现,公司股东会决定解散;传统产业被新兴产业替代而被淘汰;重大自然灾害或社会变革等不可预见事项出现,使企业无法生存等等。公司自行解散须在资产能够偿还债务的前提下才能进行,否则清算组应向法院申请破产还债。

(3) 依法宣告破产而终止。

(4) 因合并(兼并)、分立而终止。①合并有吸收合并和新设合并两种。一个企业吸收其他企业为吸收合并,被吸收的企业终止。二个以上的企业合并设立一个新的企业为新设合并,合并各方终止。②分立是一个企业通过签订分立协议,不经过清算程序,分为两个或两个以上企业的行为。分立后被分立的企业终止。合并、分立应由合并、分立各方签订合并、分立协议,并编制资产负债表及财产清单。公司应当自作出合并、分立协议之日起,在法定期间通知债权人,债权人有权要求公司清偿债务或者提供相应的担保。不清偿债务或不提供相应担保的,公司不得合并、分立。

3. 什么是破产法?破产法的内容有哪些?

破产法是指调整债务人不能清偿到期债务而宣告破产时,破产债权人、破产债务人、法院、清算组以及其他破产参加人相互之间在破产过程中各种关系的法律规范的总称。概括地讲,破产法主要是关于债务人不能清偿到期债务而适用破产程序对债务人财产进行清理、分配或者适用和解程序处理债务关系的所有法律规范的总称。破产法有广义和狭义之分。狭义的破产法,也称形式意义上的破产法,仅指单独的破产法本身。如《中华人民共和国企业破产法(试行)》。广义的破产法,也称实质意义上的破产法,即除破产法本身外,还包括所有关于破产制度的其他法律法