

金融不良资产行业
将会在未来的中国实体经济以及金融体系改革中
起到稳定器和助推器的双轮作用



金融不良资产 处置务实与法律探索

JINRONG BULIANG ZICHAN
CHUZHI WUSHI YU FALV TANSUO

康家智 著

 郑州大学出版社

金融不良资产 处置务实与法律探索

JINRONG BULIANG ZICHAN
CHUZHI WUSHI YU FALV TANSUO

康家智 著

图书在版编目(CIP)数据

金融不良资产处置务实与法律探索 / 康家智著. — 郑州: 郑州大学出版社, 2017. 6

ISBN 978-7-5645-4395-2

I. ①金… II. ①康… III. ①金融公司—不良资产—资产管理—法律—研究—中国 IV. ①D922.291.04

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2017)第 134434 号

郑州大学出版社出版发行

郑州市大学路 40 号

出版人: 张功员

邮政编码: 450052

全国新华书店经销

发行部电话: 0371—66966070

郑州泰宏印刷有限公司印制

开本: 710 mm × 1 010 mm 1/16

印张: 8

字数: 136 千字

版次: 2017 年 6 月第 1 版

印次: 2017 年 6 月第 1 次印刷

书号: ISBN 978-7-5645-4395-2 定价: 30.00 元

本书如有印装质量问题, 由本社负责调换

序 · 言

当前因经济下行、结构调整、宏观调控等带来的金融不良率、不良额快速上升,金融风险日益凸显,金融机构释放不良、化解问题的愿望愈加迫切,实体企业降债减负、创新增效的愿望愈加强烈。在深化供给侧结构性改革,“三去一降一补”五大任务中,加强金融债权管理、维护经济金融秩序、化解企业债务危机、防范金融风险、支持实体经济发展,是当前和今后较长一段时期经济金融工作的重点和难点。所以国家在分析研判本轮经济发展形势的基础上,总结传承四大金融资产管理公司经验,决定由各省、自治区、直辖市人民政府授权或批准设立地方资产管理公司,参与本省、自治区、直辖市范围内金融不良资产的批量收购处置业务。

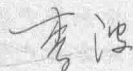
近几年的实践证明,设立地方资产管理公司的决策是英明和正确的,从“一胎”变为“二胎”,短短3年多时间,地方金融资产管理公司达到近40家。四大金融资产管理公司和地方资产管理公司成为了资产管理的主力军,为地方和实体经济转型升级提供综合金融服务,在经济社会发展中发挥了金融稳定器和助推器的重要作用。因此,基于问题导向、价值导向,金融不良资产的处置和管理,契合时代主题,具有很强的针对性和现实意义。

资产管理是对专业性、技术性要求都非常高的工作,而金融不良资产处置管理则对技术的要求更高、更严、更细,且涉及金融、法律、财务、税务等领域的专业知识,包括对基础资产的尽职调查、评估定价、批量收购交易等程序,批量与单户处置管理等方面。在处置管理方面又分为传统处置管理、商业化处置管理和证券化处置管理等。

康家智同志为人低调,谦虚善良,务实好学,多年从事资产管理的理论研究和操作实践。曾以律师身份为四大金融资产管理公司提供专业的不良资产收购处置管理服务,其后又先后在两家地方资产管理公司担任不良资产业务部门负责人,直接从事金融不良资产的收购、经营、管理和处置业务。这本书聚焦金融不良资产,突出两个关键词:处置务实、法律探索,既是作者对自身一线实战工作经验的总结提炼,也是自己长期从事专业工作的实务性总结和探索性提升。

呈现在读者面前的这本《金融不良资产处置务实与法律探索》，内容比较丰富，不但详细介绍了不良资产的形成过程、历史沿革、行业发展，并且用案例分析的形式由浅入深地解析了不良资产在处置管理中的一些关键性技术问题。同时对案例中涉及的债权债务等方面的法律关系进行了细致的分析，并附录相关法律法规和监管机构的政策性文件供读者查阅。总而言之，这是一本比较务实又通俗易懂的实践操作指南手册和工具书。无论是有意进入金融不良资产行业的从业人员，还是正在开展金融不良资产研究的人员，都可以从中汲取有益的专业知识，得到较好的实务指导。

重庆渝康资产经营管理有限公司党委书记、董事长



2017年3月25日

自 · 序

金融不良资产作为以银行业金融机构为主要生产商的营业外产品,具有资产与债权的双重属性,以及极高的商业投资价值。在经历了1999年四大行对口四大资产管理公司(信达、华融、东方、长城)的政策性剥离,以及2008年的商业化剥离,至今已历时16年。目前,金融资产管理行业以传统四大AMC为标杆,已经形成了金融全牌照的金控集团,并将其业务逐步延伸至PE股权投资、信托、证券、保险以及传统制造、加工、高新技术产业、农业产业以及能源光伏等行业的重整、重组。

根据银监会2017年2月22日公布的《商业银行主要指标分机构类情况表(法人)(2016年)》的数据显示:第四季度大型商业银行不良贷款余额7761亿元,不良贷款率1.68%;股份制商业银行不良贷款余额3407亿元,不良贷款率1.74%;城市商业银行不良贷款余额1498亿元,不良贷款率1.48%;农村商业银行不良贷款余额2349亿元,不良贷款率2.49%;外资银行不良贷款余额103亿元,不良贷款率0.93%。不良贷款余额合计达到15118亿元。而根据与银行业金融机构以及四大AMC及地方AMC同行们的交流及业务发展情况分析,以浙江和安徽市场为例,截至2016年末,其不良资产余额为分别为1808亿元和1777亿元。

中国经济自2012年以来的连续4年下滑,使全国各地成批地涌现出大量的僵尸企业,使类金融机构、小贷公司、担保公司、融资租赁公司、汽车金融及个人消费金融等,涌现出大量的不良资产,致使相应的国有大型企业、民营中小企业以及相关的企业负责人和从业人员陷入不良资产的浪潮中。由此形成了巨大的金融不良资产市场、类金不良市场以及非银类不良资产市场和个人不良资产市场。

广义的不良资产包括上述的金融不良、类金不良、非金不良,其累计不良资产总额,据不完全统计已超过10万亿元人民币。如此巨大的新兴市场已经吸引了譬如黑石、柯罗尼、橡树、花旗以及摩根大通等国外不良秃鹫的高度关注。可以说,不良资产行业将会是未来十年的中国经济的主题以及金融行业发展与改革的主流。

1999年财政部为从根本上解决四大行的巨额不良资产问题,对口从四大行剥离其各自不良资产及人员组建四大资产管理公司。以诉讼追偿、商业清收以及强制性债转股等手段,对接收的不良资产进行处置。2008年,四大资产管理公司对金融不良资产开始进行商业化收购,并实施利润成本考核。2012年银监会鼓励各省授权或新建地方AMC参与金融不良资产的批量收购处置,截至2017年4月25日,银监会已核准公布42家地方版AMC,在全国形成各省“4+2”的不良资产管理格局。其中安徽、宁夏、辽宁均为民营控股,而西藏为民营独资。以安徽国厚金融资产管理有限公司为代表的民营控股地方版AMC,以大资本管理为发展方向及目标,多头并进,以不良资产收购处置为主营业务,配套发展产业基金、城镇化基金、中小企业发展基金,已经形成了具有国厚资产特色的发展路径。目前,其主营业务不良资产收购规模已突破200亿元人民币,基金管理规模已突破1000亿元人民币,正在向多元化金融控股集团的方向迈进。

在本书写作之初,银监会尚只批准和授权了全国首批共五家地方版AMC。而迄今为止,银监会已经批准了包括西藏在内的29个省份参与省级地方AMC的成立与运营。金融不良资产行业将会在未来的中国实体经济以及金融体系改革中起到稳定器和助推器的双轮作用。

现在,越来越多的机构正在投入不良资产处置这个巨大的朝阳产业当中。本人因为从事这一行业较早,在对不良资产进行收购、处置管理的过程中积累了一些较为丰富的经验,虽文笔不甚优美,理论亦不算深入,但仍然坚持写完了这本书,就是希望能够给一些已经入行或准备入行的同仁们一些经验和实操方面的提醒和建议,以便能更快地掌握一些这个行业基本的操作规则和方法。书中尚有不足之处,尤其对金融相关的理论方面欠缺多多,还请大家多提宝贵意见。

在此,要特别感谢引领我入行的广东安华理达律师事务所上海分所主任邱文宇先生,中国东方资产管理公司上海办事处宁海龙先生,中国长城资产管理公司上海办事处赵明先生,上海东兴投资控股发展有限公司姚瑞先生,上海商务印书馆王俊先生,并特别感谢对书本最后出版作出指导帮助的重庆渝康资产管理股份有限公司董事长李波先生,以及对本书提出宝贵意见的朋友们和在我从事不良资产处置管理过程中所有共事过的同仁们!

谢谢!

康家智

2017年3月30日

于重庆

目 • 录

第一章 金融不良资产简介

第一节 什么是金融

- 一、金融的概念 /1
- 二、金融的常见形态 /2
- 三、金融的相关行业 /3
- 四、最简单的金融 /4

第二节 金融不良资产

- 一、银行贷款的五级分类 /5
- 二、金融不良资产的概念 /6
- 三、金融不良资产的法律表现 /7
- 四、金融不良资产的影响 /8

第三节 四大资产管理公司

- 一、信达公司 /9
- 二、华融公司 /10
- 三、长城公司 /11
- 四、东方公司 /13

第四节 金融不良资产的价值

- 一、账面价值 /14
- 二、剥离的价格与价值 /14
- 三、影响剥离、处置价格的因素 /15
- 四、处置的成本和盈利 /17

第五节 如何投资不良资产

- 一、不良资产转让的信息发布 /18
- 二、不良资产的情况信息披露 /19
- 三、转让方与竞买人的交锋 /19
- 四、战火之后的交易 /20

第六节 接收金融不良资产

- 一、转让方的准备 /21
- 二、受让方的接收 /23

第二章 不良资产的处置

第一节 单笔不良资产

- 一、处置前立项 /25
- 二、中介服务机构外包 /26
- 三、处置方案的实施及债权回收 /28

第二节 区域性资产包

- 一、区域性资产包的分类 /29
- 二、区域性资产包的特点 /30

第三节 目标债务企业的偿债能力分析

- 一、工商年检报告 /31
- 二、注册验资报告 /32
- 三、财务审计报告 /34

第四节 银行的不良资产管理体系

- 一、不良资产近年走势 /35
- 二、健全信贷风险防控 /36
- 三、中介服务机构处置合作 /37
- 四、信托公司、证券公司 /37

第五节 资产管理公司的不良资产管理体系

- 一、律师事务所 /38
- 二、会计师事务所 /38
- 三、评估公司 /39
- 四、信托公司与证券公司 /39
- 五、基金、投资公司 /39

第六节 不良资产的业务模式

- 一、商业化收购、处置 /40
- 二、结构化收购、处置 /41
- 三、不良资产的管理 /42

第三章 商业性金融不良资产与地方性资产管理公司

第一节 商业性金融不良资产简介

- 一、商业性金融不良资产的概念 /46
- 二、商业性金融不良资产的风险估价体系 /47
- 三、商业性金融不良资产的处置体系 /49

第二节 地方金融资产管理公司

- 一、地方金融资产管理公司简介 /50
- 二、地方金融资产管理公司的定位与目标 /53

第三节 商业性金融不良资产的破产与重整

- 一、破产重整 /55
- 二、法律关系与行为 /55
- 三、项目的选择与实施程序 /56

第四节 不良资产的远期收购

- 一、不良资产远期收购的基本概念 /58
- 二、不良资产远期收购的风险 /59
- 三、不良资产远期收购的业务流程 /60

第四章 金融不良资产的法律分析与案例

第一节 金融不良资产的法律沿革

第二节 债权转让的法律效力与责任

- 一、债权权利的转让 /63
- 二、债权转让的形式 /64
- 三、报纸公告的法律效力与责任 /65

第三节 抵押权

- 一、抵押权概述 /66
- 二、抵押物 /67
- 三、抵押权的种类 /68
- 四、抵押权的实现 /69

第四节 质押权

- 一、质押权概述 /70
- 二、质押权的种类 /71
- 三、质押权的实现 /72

第五节 目标债务企业的法律责任

- 一、一般保证责任 /72
- 二、连带保证责任 /73
- 三、强制清算责任 /74
- 四、连带赔偿责任 /77

第六节 资产管理公司常规处置案例

- 一、七毛厂二分厂案 /81
- 二、康奈案 /82
- 三、天富房产案 /83
- 四、个人住房贷款案 //85
- 五、闸北房产案 /86

附录 不良资产常用法律法规

●最高人民法院关于审理涉及金融资产管理公司收购、管理、处置国有银行不良贷款形成的资产的案件适用法律若干问题的规定 /88

●最高人民法院关于金融资产管理公司收购、处置银行不良资产有关问题的补充通知 /89

●最高人民法院印发《关于审理涉及金融不良债权转让案件工作座谈会纪要》的通知 /90

●最高人民法院对《关于贯彻执行最高人民法院“十二条”司法解释有关问题的函》的答复 /98

●财政部关于进一步规范金融资产管理公司不良债权转让有关问题的通知 /99

●财政部、银监会关于印发《金融资产管理公司资产处置公告管理办法（修订）》的通知 /100

●最高人民法院印发《关于依法制裁规避执行行为的若干意见》的通知 /104

●最高人民法院印发《关于审理公司强制清算案件工作座谈会纪要》的通知 /108

第一章 金融不良资产简介

第一节 什么是金融

一、金融的概念

金融这一概念其实并不像老百姓想象的那样高深和难以理解。将金融二字拆开,“金”是指黄金,自古以来,黄金在世界各国都以其稀缺性而作为财富的象征。因此,在现代商品经济和社会活动中,“金”也泛指各种有价值的财物。而“融”是指流通、汇集,如江河湖水最终汇集大海,这一过程就是融。在我们日常生活和工作中常常听到的“融资”一词就形象地表述了财富的流通和汇集。所以,金融其实就是指在市场经济中财富和资本的自由流转和汇集,它的本质其实是一种交易活动。

既然金融是一种交易活动,就必然有参与其中的诸多行业和团体以及个人。其中包括银行、证券、基金、保险以及机构投资者和个人投资者。然而金融交易的本身并未创造价值,那为什么在金融交易中能够赚钱,而且有诸多的机构和个人愿意投入到这一领域中去呢?原因很简单,金融交易的模式其实就是把参与金融交易的项目在未来的收益在现时实现,换句通俗一点的话也就是提前分红。

一个地区的金融交易越频繁、体量越大,越能够体现这个地区的融资能力与经济繁荣,甚至成为衡量一个地区乃至国家经济实力的重要指标,但是高回报的金融交易项目往往伴随着巨大的风险。如1998年亚洲金融危机、2008年美国次贷危机、2009年中国股市震荡,以及欧债危机和现在的中国楼市泡沫等。

传统金融的概念是研究货币资金流通的学科,而现代金融的本质就是经营活动的资本化过程。在这一过程中参与其中的银行、保险、基金等行业会细分出涉及金融领域的各个子学科,如会计、财务、投资学、银行学、证券学、保险学、

信托学以及法律等。金融交易是一个复杂、庞大、系统的工程,它无法靠一己之力完成,需要上述诸多领域的专业人才和团队去共同完成。

二、金融的常见形态

每个人都有追求财富的强烈愿望。获取财富最直接有效的合法途径就是找到合适的投资项目。在我们去银行存款的时候,我们会发现银行的营业大厅中会有各式各样的理财产品,比如理财基金、定投基金、保险基金或者是企业集合债券、国库券以及理财黄金等产品。这些让人眼花缭乱的理财产品是我们在日常生活中随处可见的,而且无需高额投资即可购买的具有一定财产增值功能的理财产品。类似这样的产品基本上不具备高额的收益,但正因为如此,它同时拥有低风险的特性,因此颇受普通个人投资者的青睐。

而另一项为我们所熟知的产品,虽然不能将它严格地定义为理财产品,但是绝大多数人却都认可它是增值最快、收益最高、在短期内可快速变现的理财投资产品——住宅商品房。严格意义上来讲,商品房的第一特性是它作为房屋给人居住使用的特性。在法律上它被定义为物——即不动产。任何物在经济上都具备财产属性,这体现在它基于法律性质的所有权的交换价值。而这个价值的判断和取向来源于市场的反应和买受人的认可。

譬如在上海,一套 90 平方米的住宅商品房以市场价 300 万元人民币成交,买受人依然认可这套房屋的售价,并坚信该房屋在未来的某一时间的价值将高于现在。这是基于买受人对这套房屋在将来增值的预期判断。如果将住宅商品房看作是一个金融交易,那么房屋的出卖人在过去购买此房时,对未来交易的增值预期,则在本次交易中实现了。

金融交易的模式是可复制的模式,无论它怎样千变万化,它的实质就是赚取未来的收益!在整个金融交易的结构链条中,收益最高、风险最大的是处在整个交易的终端,也就是资本流向、汇集的终点所在的实际项目。一旦项目成功,整个金融交易结构链中的各个环节均能取得收益。收益的多少则取决于其所在的位置,越是处在交易的前端,风险越低,收益也小;越是资本投入高,收益越高。这也就是为什么在股票市场小股民的收益远小于大的机构投资者,而与此同时,机构投资者所承担的风险也远远大于小股民。

同样的道理,在金融市场上,机构投资者青睐于融资项目,而个人投资者青睐于各式理财产品。抗风险能力不同、资本投入的体量大小决定了在金融交易过程中的收入分配和风险承担。

三、金融的相关行业

金融不是孤军奋战、自成一体的行业,而是多个行业参与其中、各司其职的整体运作,一个成熟或者是成功的金融项目必然有多个行业参与其中。首先是银行,它是资本流通的渠道,为整个金融交易提供平台,并保障资金交易的安全。这是银行在金融交易中的基本职能。这里所称的银行是狭义的银行,广义的银行按类型分为:中央银行、商业银行、投资银行、政策性银行及世界银行等。

中央银行:中国人民银行是我国的中央银行。其职责是执行货币政策,对国民经济进行宏观调控,对金融机构乃至金融业进行监督管理。

商业银行:商业银行有工商银行、农业银行、建设银行、中国银行、交通银行,等等。其职责是通过存款、贷款、汇兑、储蓄等业务,承担信用中介的角色。商业银行是金融机构之一,而且是最主要的金融机构,它主要的业务范围是吸收公众存款、发放贷款以及办理票据贴现等。

投资银行:投资银行简称投行,国际上实力较大的投资银行有:高盛集团、摩根斯坦利、摩根大通、法国兴业银行等。其职责是从事证券发行、承销、交易、企业重组、兼并与收购、投资分析、风险投资、项目融资等业务。投资银行属于非银行金融机构。

政策性银行:政策性银行有中国进出口银行、中国农业发展银行、国家开发银行。其职责是不以营利为目的,专门为贯彻、配合政府社会经济政策或意图,在特定的业务领域内,直接或间接地从事政策性融资活动,充当政府发展经济、促进社会进步、进行宏观经济管理的工具。

世界银行:世界银行的责任是资助国家克服穷困,在减轻贫困和提高生活水平的使命中发挥独特的作用。

商业银行的盈利主要来源于发放贷款、银行类保险、销售理财基金类产品、金融智能终端业务消费获利、对冲业务、票据业务等。而发放贷款在银行利润结构中占比约为30%。商业银行的存、贷款业务是一对双生兄弟,存款是面向公众吸收资金,贷款是面向特定目标客户有回报地出借资金,在一进一出之间,通过存、贷利差获取利润。

通过信托、基金、证券、股市等进行融资的金融交易,其实原理一样。只不过是因为参与其中的机构多了,交易的模式、环节也就相应地复杂起来,但是它们通过信托、基金、证券、股市等赚取利润的原理和节点是不变的。需要融资的机构、企业只要有合适的项目,通过这些金融机构的参与,对项目进行设计、包装、制定销售策略,通过销售商在理财产品市场进行销售,即可达到融资目的。

这也就是前面所说的,在金融交易结构中越是处在前端,风险和收益就越高

低,越是处在后端,风险和收益也越高。因为在前段集合资本阶段,它给众多的购买者的回报是固定的,无论项目在后来是亏损还是盈利,都不影响理财产品的投资者。而融资项目的最终成败则关系到项目的操盘者即机构投资者最终是盈利还是亏损。

四、最简单的金融

“1+1=2”或是“借一还一”不是金融,而是量的积累和等价交换。金融是追求未来的收益。它并不复杂,却被大多数人想得复杂了。我们在日常生活中几乎天天都在与金融打交道,或者说已经做了金融这件事情,而自身却并不知道。

例如,借钱。当我们买房或是急需用钱的时候,我们都会想到向亲朋好友进行短期的借款,并且愿意为此而支付一定的利息。但为什么不向银行去借?准确地说应该是银行的钱不容易借得到,手续繁杂、必须提供担保而且审批流程复杂,时间太长。向亲友借款可以在短期内迅速达到目的,快速便捷而且无借款利率或利率很低。因此,众多的小贷款公司、P2P平台便应运而生了。

当我们向亲友借钱的时候,我们并未提供保证或财物的质押,更多的是凭借我们在未来赚钱的能力和现时的信誉。二者缺一不可。而借钱的亲友也正是基于这两点,才敢放心地将钱借给我们。借钱从本质上来说不是借对方的钱,而是通过对方把自己将来能够赚到的钱提前支付给自己,通过对方“借出钱物”这个动作,从而达到提前盈利目的的一种融资行为。这个钱实质上是自己在未来的钱。

就如同我们用信用卡进行消费,同时向银行支付利息。大多数人不明白这个道理,这需要明白金融最本质的目的,“融”是方法,而“金”才是目的。这也是很多人在负债累累的时候还在问别人什么是金融,殊不知,他自己已经做了多次金融,只不过是他的融资暂时失败了,他没有用一个好的项目去融资或者说是用自己好的未来去融资。

在金融出现之前,我们的经济模式是“一对一”的以物换物、等价交换。而即便在等价交换中也存在价格差异。这是由于在商品经济中,商品的价值来源于市场和买受人的判断。异地市场对同一商品的价值判断和购买力决定了同一商品在不同市场的不同价格。

纵向看,我国的丝绸之路,以丝绸换取波斯的宝石、香料;横向看,欧洲国家的高科技、高附加值的商品和部分奢侈品,在国内市场的价格与它们在原产地的价格对比。这就是市场和买受人决定着商品的价格,定价权不掌握在出卖人

手中,他只能根据市场的走向和买受人心理而对商品进行标价,但绝不是给这个商品标定价值!

最简单的金融具有最普遍的金融杠杆原理。我们需要用钱,在我们等到未来有钱的那一刻再使用它,在此过程中我们无须支付额外的成本。同理,若想在现在“融”未来的收益,那么融的越多,成本越高,风险也越高。因为,没人知道你在将来是否一定会有这个收益!所以在一些大的融资项目特别是跨区域跨国的融资项目中,你需要更多、更专业的人来帮你把控风险,测量未来收益,以最大限度地促使融资成功。当然,代价就是你的收益要分出很大一部分给帮助你成功融资的人。而这样的金融项目不是我们每个人都能参与的,这需要非常专业的技能和成熟的团队以及它们对市场的把控能力。

一句话,金融的简单在于我们在日常生活中几乎处处都在融资,而它的复杂在于,当它越庞大的时候,越需要众多的机构和专业人才去运作。

第二节 金融不良资产

一、银行贷款的五级分类

资本流通是金融交易的必然环节。企业的现金流向必然经过银行的中转。银行作为金融机构,逐利是本能。银行把吸收来的资本通过金融交易的手段,使它产生巨大的经济杠杆效用,为企业缓解现金流压力、实现未来盈利等。但在这一过程中有盈利就有亏损,银行的亏损主要体现在放贷业务中。不能正常回收的贷款,或是更为严重的无法还本付息的贷款,对这一类的银行资产我们称之为银行类不良资产。

我国银行对不良资产的划分可分为两个阶段:一是在1998年以前,各银行业按财政部1988年在金融保险企业财务制度中的规定,即“四级分类”,俗称“一逾两呆”,也就是“逾期”“呆滞”“呆账”。按这种方法提取的贷款损失准备金仅有普通呆账准备金一种,为贷款总量的1%。二是1998年以后,我国将资产分为“正常”“关注”“次级”“可疑”“损失”,即“五级分类”。

正常贷款:借款人能够履行合同,一直能正常还本付息,不存在任何影响贷款本息及时全额偿还的消极因素,银行对借款人按时足额偿还贷款本息有充分把握。贷款损失的概率为0。