

担保法律

实用大全

辛元宝 主编

河海大学出版社

责任编辑 张伟
责任校对 汪峻

担保法律实用大全

辛元宝 主编

出版:河海大学出版社
(南京西康路1号,邮政编码:210098)
发行:江苏省新华书店
印刷:江宁县印刷厂
(地址:东山镇二街西路15号 邮政编码:211100)

开本 850×1168 毫米 1/32 印张 29 字数 780 千字
1996 年7 月第1 版 1998 年5 月第2 次印刷
印数 6000—8000 册

ISBN7-5630-1010-6

D·81

定价:40.00 元

河海版图书若有印刷装订错误,可向承印厂调换

担保法律实用大全

主 编:辛元宝(张家港市人民法院院长)

副主编:(按姓氏笔划排列)

卞昌久(江苏省高级人民法院研究员)

王殿友(南京市秦淮区人民法院院长)

朱庆惠(武进市人民法院院长)

陈克鸣(扬州市郊区人民法院院长)

顾桂萍(通州市人民法院院长)

钱铭南(锡山市人民法院院长)

河海大学出版社

序

《中华人民共和国担保法》已于1995年6月30日经八届全国人大常委会第14次会议通过，自1995年10月1日起施行。这是一部保护公民、法人和国家的合法权益，促进社会主义市场经济体制的健全和完善的重要法律，也是规范和调整担保行为的基本法律。它的颁布和实施，对促进资金融通和商品流通，保障债权的实现，发展社会主义市场经济，具有重要意义。

担保作为履行债的保证有着悠久的历史，作为一项制度已经历了漫长的过程。就其属性而言，担保是适应商品经济的发展而产生的一项重要民事法律制度。近年来，由于不少银行贷款有借无还的问题没有很好解决，为了减少信贷风险，银行越来越多地采用担保贷款的方式；许多企业为了商品交易安全，也采取了各种担保方式。随着社会主义市场经济的发展，担保的作用越来越重要。因而，担保法规定了保证、抵押、质押、留置和定金五种担保方式，对担保活动作了较为完整的规定，在借贷、买卖、货物运输、加工承揽等经济活动中，为债权人实现其债权提供了法律保障。

为便于企业事业单位学好用好担保法，依法保护自己的权益；便于律师熟悉掌握担保法，为被代理人打好官

司；便于人民法官全面运用担保法，正确处理担保纠纷；亦便于广大行政执法人员贯彻执行好担保法，使担保这一法律制度真正起到促进经济发展的作用，现由绝大多数具有丰富的审判实践经验和较深造诣的法学理论水平的基层法院院长，共同编辑了《担保法律实用大全》。该书全面地系统地汇编了有关担保的法律法规、担保文书格式、担保裁判案例等内容，具有很强的实用性和可操作性，对广大读者进行担保行为和处理担保纠纷有一定的指导价值。为此，我欣然落笔，数言为序，以示读者。

刘. 仲. 飞. 1996.4.20.

目 录

担保法

中华人民共和国担保法(1995. 6. 30)	(1)
关于《中华人民共和国担保法(草案)》的说明(1995. 2. 21)	(20)
全国人大法律委员会关于《中华人民共和国担保法(草案)》审议结果的报告(1995. 6. 23)	(24)
关于担保法(草案修改稿)修改意见的汇报(1995. 6. 29)	(28)
附:常用担保方式介绍	(30)

与担保有关的法律法规

中华人民共和国金银管理条例(节选)(1983. 6. 15)	(47)
借款合同条例(节选)(1985. 2. 28)	(48)
中华人民共和国涉外经济合同法(1985. 3. 21)	(49)
中华人民共和国矿产资源法(节选)(1986. 3. 19)	(55)
中华人民共和国民法通则(1986. 4. 12)	(56)
附:《中华人民共和国民法通则》中关于担保条款的摘录	(80)
中华人民共和国企业破产法(试行)(节选)(1986. 12. 2)	(81)
中华人民共和国海关法(节选)(1987. 1. 22)	(83)
中华人民共和国技术合同法(节选)(1987. 6. 23)	(84)
全民所有制小型工业企业租赁经营暂行条例(节选)(1988. 6. 5) ...	(85)
中华人民共和国技术合同法实施条例(节选)(1989. 2. 15)	(87)
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(节选)(1990. 5. 19)	(88)

外商投资开发经营成片土地暂行管理办法(节选)(1990. 5. 19).....	(91)
中华人民共和国全民所有制工业企业转换经营机制条例(节选) (1992. 7. 23).....	(91)
中华人民共和国海商法(节选)(1992. 11. 7).....	(93)
储蓄管理条例(节选)(1992. 12. 11)	(96)
中华人民共和国海关法行政处罚实施细则(节选)(1993. 4. 1)	(98)
股票发行与交易管理暂行条例(节选)(1993. 4. 22).....	(99)
企业债券管理条例(节选)(1993. 8. 2).....	(101)
中华人民共和国合同法(1993. 9. 2 修正)	(101)
中华人民共和国公司法(节选)(1993. 12. 29).....	(114)
中华人民共和国商业银行法(1995. 5. 10)	(116)
中华人民共和国票据法(1995. 5. 10)	(131)
全国人民代表大会常务委员会关于惩治破坏金融秩序犯罪的决定 (1995. 6. 30)	(148)
中华人民共和国民用航空法(节选)(1995. 10. 30).....	(154)

部门的担保规定

(一)不涉及外汇担保规定

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. 2. 23)	(156)
国务院批复通知(1993. 6. 24)	(157)
附:对外贸易经济合作部办公厅转发国务院办公厅对《关于外国 政府贷款还款担保问题的请示》批复通知的通知(1993. 10. 13).....	(157)
中国人民银行关于国家机关担保借款合同是否有效问题的复函 (1989. 3. 6).....	(158)

中国人民银行关于以储蓄存单作贷款担保抵押金有关问题的复函(1991. 4. 28)	(159)
中国人民银行关于严格禁止中国人民银行各分支机构为经济合同提供担保的通知(1991. 8. 19)	(159)
中国人民银行对关于委托贷款的担保问题的请示的答复(1991. 10. 28)	(161)
中国人民银行关于印发《贷款通则》(试行)的通知(含附件)(1995. 7. 27)	(162)
中国人民银行关于印发《贷款证管理办法》的通知(含附件)(1995. 11. 30)	(178)
中国人民银行江苏省分行关于印发《江苏省贷款证管理实施细则》的通知(含附件)(1996. 5. 28)	(185)
中国农业银行抵押、担保贷款暂行办法(1988. 2. 13)	(194)
中国工商银行抵押贷款管理暂行办法(1987. 9)	(199)
中国人民建设银行担保业务暂行办法(1992. 1. 1)	(204)
中国人民建设银行担保业务内部管理规定(1992. 1. 1)	(209)
中国人民建设银行担保业务计划管理暂行办法(1992. 1. 1)	(222)
中国人民建设银行关于认真整顿和切实加强担保函和资信证明管理问题的指示[建总发字(90)第1号]	(226)
中国人民建设银行对《关于铁路施工企业办理信用保证问题建议的函》的复函[建总函字(90)第382号]	(228)
交通银行抵押贷款办法	(229)
交通银行个人定期储蓄存单小额抵押贷款办法	(236)
交通银行按揭(楼宇、楼花)贷款办法(1992. 10. 20)	(238)
交通银行购房按揭贷款会计核算规定	(240)
交通银行外汇购房抵押贷款暂行办法(1994. 1)	(244)

(二)涉及外汇担保规定

国务院关于进一步加强对国际商业贷款宏观管理的通知(节选) (1995. 9. 27)	(249)
国家外汇管理局关于非金融机构原则上不能为外商担保的通知 (1984. 6. 2)	(250)
国家外汇管理局关于深圳经济特区金融机构及企业单位向境外承受 经济责任担保的管理办法(1984. 11. 13)	(251)
中国人民银行关于非银行金融机构外汇管理办法(节选)(1987. 10. 1)	(253)
中国人民建设银行关于引进设备信用证结算保证业务转汇问题的通 知	(255)
国家外汇管理局关于专业银行办理外汇担保有关问题请示的批复 (1989. 3. 29)	(257)
中国人民建设银行外汇担保办法(暂行)(1989. 8. 1)	(258)
中国人民建设银行关于印发《中国人民建设银行外汇担保业务内部 管理规程》的通知[建总发字(89)140号]	(261)
附:中国人民建设银行外汇担保业务内部管理规程	(262)
中国人民建设银行关于修改《中国人民建设银行外汇担保业务内部 管理规程》若干条款的通知[建总函字(90)第340号]	(269)
国家外汇管理局对担保中有关追偿问题的复函(1990. 4. 23)	(270)
中国农业银行外汇担保管理试行办法(1990. 11. 9)	(271)
国家外汇管理局关于外汇指定银行外汇业务管理规定(节选)(1990. 12. 30)	(278)
国家外汇管理局关于保税区外汇管理暂行办法(节选)(1991. 6. 29)	(280)
国家外汇管理局关于境内机构借用国际商业贷款管理办法(节选) (1991. 9. 26)	(280)

国家外汇管理局负责人就公布实施《境内机构借用国际商业贷款管理办法》答记者问(节选)	(282)
国家外汇管理局关于境内机构对外提供外汇担保管理办法(节选)(1991. 9. 26)	(282)
国家外汇管理局负责人就外汇担保问题答记者问	(285)
国家外汇管理局关于外汇担保问题的复函(1991. 12. 17)	(288)
国家外汇管理局关于所询对外担保问题的答复(1992. 5. 4)	(288)
国家外汇管理局关于银行外汇业务管理规定(节选)(1993. 1. 1) ...	(290)

地方的担保规定

广东省抵押贷款管理条例(1992. 12. 20)	(293)
广东省经济特区抵押贷款管理规定(1990. 2. 28)	(299)
福建省抵押贷款条例(1991. 3. 12)	(304)
上海市公物拍卖管理暂行办法(1991. 9)	(312)
北京市个人住房抵押贷款实施细则(1993. 8. 1)	(317)

与担保有关的操作规定

国营企业固定资产分类折旧年限表(1985. 1. 1)	(323)
司法部《抵押贷款合同公证程序细则》(1992. 12. 3)	(341)

涉及担保的司法解释

最高人民法院关于专业银行、信用社担保的经济合同被确认无效后保证人是否应当承担连带责任问题的批复(1987. 2. 5)	(345)
最高人民法院关于适用《涉外经济合同法》若干问题的解答(1987. 10. 19)	(346)
最高人民法院关于借款合同双方当事人未经保证人同意达成延期还	

款协议后保证人是否继续承担担保责任的批复(1988. 1. 9)

..... (351)

最高人民法院关于贯彻执行《中华人民共和国民事诉讼法通则》若干问题的意见(试行)(1988. 1. 26)

(352)

附:最高人民法院关于贯彻执行《中华人民共和国民事诉讼法通则》若干问题的意见(试行)(节选)(1988. 1. 26)

(377)

最高人民法院关于不具备法人资格的企业分支机构作为经济合同一方当事人的保证人,其保证合同是否有效及发生纠纷时应如何处理问题的批复(1988. 3. 24)

(379)

最高人民法院经济审判庭关于四川省合江县支行诉四川省合江县榕山镇个体运输户张文仲借款合同纠纷一案的电话答复(1988. 4. 16)

..... (380)

最高人民法院关于国家机关能否作经济合同的保证人及担保条款无效时经济合同是否有效问题的批复(1988. 10. 4)

(381)

最高人民法院关于保函是否具有法律效力问题的批复(1988. 10. 4)

..... (381)

最高人民法院关于作为保证人的合伙组织被撤销后在公告通知的清理期限内债权人未请求保证人承担连带责任的是否可视为债权人放弃请求权的批复(1988. 10. 18).....

(382)

最高人民法院关于作为保证人的合伙组织被撤销后自行公告期限清理债权债务的,债权人在诉讼时效期间内有权要求合伙人承担保证责任问题的批复(1988. 10. 18).....

(383)

最高人民法院关于灵山县公安局对其工作人员擅自以所在单位名义对外提供财产保证应否承担民事责任问题的答复(1991. 1. 30).....

..... (384)

附:广西壮族自治区高级人民法院关于灵山县公安局对其工作人员擅自以所在单位名义对外提供财产保证应否承担民事责任问题的请示(1990. 12. 29).....

(385)

最高人民法院关于“国家机关不能担任保证人”的时效问题的答复

(1988. 10. 18)..... (387)

最高人民法院交通运输审判庭关于认可中国船东互保协会担保的通知(1989. 3. 1)..... (388)

附:中国船东互保协会函请认可中船担保事(1988. 7. 22) ...
..... (389)

最高人民法院关于中国人民解放军河南省军区诉郑州市花园路城市信用合作社借贷担保合同纠纷一案的法律适用和担保协议效力问题的复函(1990. 4. 7)..... (391)

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. 6. 7)..... (392)

附:宁夏回族自治区高级人民法院关于借款合同的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请示报告(1991. 3. 3)..... (393)

最高人民法院经济审判庭关于购销合同当事人延长履行期限后保证人是否承担保证责任问题的电话答复(1991. 4. 27) (394)

最高人民法院关于人民法院审理借贷案件的若干意见(1991. 7. 2)
..... (395)

最高人民法院关于惠州恒业公司诉恩平旅游实业公司购销合同纠纷一案中银行是否负担担保责任的函(1991. 8. 31) (398)

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. 10. 19)..... (399)

附:上海市高级人民法院关于是否可直接判令保证单位履行债务的请示(1991. 7. 22) (400)

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(1991. 11. 17)..... (401)

最高人民法院关于财产保险单能否用于抵押的复函(1992. 4. 9) ...
..... (411)

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函(1992. 9. 8)..... (412)
最高人民法院关于保证人的保证责任应否免除的复函(1992. 12. 2)

..... (412)

最高人民法院关于中国农业银行哈尔滨分行道里办事处诉民革哈尔滨市委及三棵树粮库借款担保合同纠纷一案中三棵树粮库是否承担担保责任的复函(1993. 4. 3)..... (413)

最高人民法院关于贵阳第二城市信用社向中国北方公司深圳分公司出具的函是否具有担保性质的答复(1993. 7. 19) (414)

最高人民法院关于债务人有多多个债权人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. 3. 26) (415)

最高人民法院经济审判庭关于在财产保全时为被申请人提供担保的当事人应否在判决书或调解书中明确其承担的义务及在执行程序中可否直接执行担保人财产的复函(1994. 4. 11) (416)

最高人民法院关于审理经济合同纠纷案件有关保证的若干问题的规定(1994. 4. 15) (416)

附:对《关于审理经济合同纠纷案件有关保证的若干问题的规定》的理解 (420)

最高人民法院印发《关于海事法院诉讼前扣押船舶的规定》、《关于海事法院拍卖被扣押船舶清偿债务的规定》的通知(1994. 7. 6).....

..... (457)

附:最高人民法院关于海事法院诉讼前扣押船舶的规定.....

..... (458)

最高人民法院关于海事法院拍卖被扣押船舶清偿债务的规定

..... (461)

最高人民法院研究室关于利用签订经济合同进行诈骗给债权人造成经济损失的案件保证人是否承担赔偿责任的电话答复(1994. 12. 3)

..... (465)

最高人民法院关于如何认定中国农业银行湖北省分行国际业务部申请宣告武汉货柜有限公司破产一案中两份抵押合同效力问题的复函

(1995. 4. 10)	(465)
---------------------	-------

境外担保法借鉴

(一)台湾省、日本国的担保法

台湾省动产担保交易法(1976)	(467.)
台湾省动产担保交易法施行细则(1986)	(476)
日本企业担保法(昭和 54 年)	(481)
日本工厂抵押法(昭和 54 年)	(491)
日本汽车抵押法(昭和 54 年)	(504)
日本抵押证券法(昭和 60 年)	(508)

台湾、德国民法典中涉及的担保

(一)台湾省民法典(节选)

(二)德国民法典(节选)

国际担保规则

国际复兴开发银行贷款协定和担保协定通则(1985. 1. 1).....	(545)
建立多边投资担保机构公约(1985. 10. 11).....	(569)
多边投资担保机构补充规则(1988. 6. 8).....	(597)
多边投资担保机构担保产权投资通知(1989. 1. 25)	(599)
多边投资担保机构业务规则(1988. 6. 22)	(621)
合同担保统一规则(1978).....	(668)

解决担保纠纷的程序法

中华人民共和国民事诉讼法(1991. 4. 9).....	(673)
最高人民法院关于适用《中华人民共和国民事诉讼法》若干问题的意	

见(1992. 7. 14)	(721)
中华人民共和国仲裁法(1994. 8. 31)	(760)
最高人民法院关于中国电子器材公司与招商银行担保合同纠纷一案指定管辖的通知(1992. 10. 28)	(772)
江苏省高级人民法院关于一审经济纠纷案件级别管辖的规定(1995. 2. 21)	(774)

附件一:涉及担保的案例

(一)江苏省国际信托投资公司诉淮阴和高计时有限公司清算委员会,淮阴市计划委员会、淮阴市清浦区财政局借款保证合同纠纷案	(776)
(二)国营建南机器厂外币贷款保证合同纠纷案	(781)
(三)江苏省国际信托投资公司诉香港华耀雄基企业有限公司等担保合同纠纷案	(788)
(四)中国工商银行北京市宣武区办事处保证行为应认定不成立案	(794)
(五)主合同被确认无效,保证人中国农业银行海城市支行析木营业所仍应承担连带责任案	(800)
(六)铜梁县人民政府应当承担无效保证的民事责任案	(803)
(七)河南省商城县杨山坎信用社骗取担保属无效民事行为,应承担由此所造成的经济损失案	(804)
(八)中国银行珠江分行诉香港传统投资有限公司等保证合同纠纷案(突出管辖异议)	(807)
(九)广西国际信托投资公司诉桂林花园酒店借款保证合同纠纷案(突出案件执行)	(812)
(十)山西省榆次市经纬纺织机械厂第一配件厂因贷款保证合同纠纷申请再审案(突出经过四级法院审理认定)	(817)

附件二:关于当前借款合同纠纷新情况新问题的调查报告

附件三:担保法律文书样式

担 保 法

中华人民共和国担保法

1995年6月30日第八届全国人民代表大会常务委员会第十四次会议通过

目 录

第一章	总 则
第二章	保 证
第一节	保证和保证人
第二节	保证合同和保证方式
第三节	保证责任
第三章	抵 押
第一节	抵押和抵押物
第二节	抵押合同和抵押物登记
第三节	抵押的效力
第四节	抵押权的实现
第五节	最高额抵押
第四章	质 押
第一节	动产质押
第二节	权利质押

第五章 留 置

第六章 定 金

第七章 附 则

第一章 总 则

第一条 为促进资金融通和商品流通,保障债权的实现,发展社会主义市场经济,制定本法。

(本条是关于对担保法立法目的的规定)

第二条 在借贷、买卖、货物运输、加工承揽等经济活动中,债权人需要以担保方式保障其债权实现的,可以依照本法规定设定担保。

本法规定的担保方式为保证、抵押、质押、留置和定金。

(本条是关于对担保的适用范围和方式的规定)

第三条 担保活动应当遵循平等、自愿、公平、诚实信用的原则。

(本条是关于对担保活动原则的规定)

第四条 第三人为债务人向债权人提供担保时,可以要求债务人提供反担保。反担保适用本法担保的规定。

(本条是关于对反担保的规定)

第五条 担保合同是主合同的从合同,主合同无效,担保合同无效。担保合同另有约定的,按照约定。

担保合同被确认无效后,债务人、担保人、债权人有过错的,应当根据其过错各自承担相应的民事责任。

(本条是关于对担保合同的从属性及被确认无效后的法律后果的规定)

第二章 保 证