

注册会计师
经济法
冲刺班

授课教师：章珩

第八章 企业破产法律制度

专题概要

- 专题一 破产申请与受理
- 专题二 管理人制度
- 专题三 债务人财产
- 专题四 破产债权
- 专题五 债权人会议
- 专题六 重整、和解与破产清算

第八章 企业破产法律制度

专题一 破产申请与受理

知识点概要

专题一	要点	考试频率
破产申请与受理	破产的概念与特征	
	破产法的适用范围	★
	破产原因	★★
	破产申请的提出	★
	破产申请的受理	★★★

第八章 企业破产法律制度

知识点一 破产的概念与特征

破产：指对丧失清偿能力的债务人，经法院审理，强制清算其全部财产，公平清偿全体债权人的法律制度。

【提示】破产清算 VS 民事执行制度

破产清算	民事执行
债务人已丧失清偿能力	债务人通常具有清偿能力。
为全体债权人的利益进行	为申请执行的个别债权人的利益进行
破产企业法人，将丧失民事主体资格	仅限于与所执行债务相关的财产，且不涉及民事主体资格问题

第八章 企业破产法律制度

知识点二 破产法的适用范围

1. 《企业破产法》主体适用范围
2. 地域适用范围（有限制的普及主义）

依照《企业破产法》开始的破产程序，对债务人在中华人民共和国领域外的财产发生法律效力。

适用范围	所有的“企业法人”。
可以“参照适用”	(1) 合伙企业； (2) 农民专业合作社； (3) 个人独资企业； (4) 资不抵债的民办学校的清算。

第八章 企业破产法律制度

知识点三 破产原因

1. 破产原因认定

依据：相关当事人以对债务人的债务负有连带责任的人未丧失清偿能力为由，主张债务人不具备破产原因的，人民法院应不予支持。

破产认定原因	适用情形
(1) 债务人不能清偿到期债务，且资不抵债	债务人提出破产+资不抵债情况形式审查即可判断
(2) 债务人不能清偿到期债务，且明显缺乏清偿能力	①债权人提出破产 ②债务人提出破产+资不抵债状况形式审查难以判断

第八章 企业破产法律制度

【解释】对债务人丧失清偿能力、发生破产原因的认定，不以其他对其债务负有清偿义务者（如连带责任人、担保人）也丧失清偿能力、不能代为清偿为条件。

只要债务人本人不能清偿到期债务即为发生破产原因。

第八章 企业破产法律制度

2. “不能清偿到期债务”的认定应同时具备三个要件

- (1) 债权债务关系依法成立；
- (2) 债务履行期限已经届满；
- (3) 债务人未完全清偿债务。

第八章 企业破产法律制度

3. “资产不足以清偿全部债务”的认定：债务人的“资产负债表，审计报告、资产评估报告”等显示其全部资产不足以偿付全部负债的，人民法院应当认定债务人资产不足以清偿全部债务；

【提示】但有相反证据足以证明债务人资产能够偿付全部负债的除外。

【解释】如果当事人提交的证据能够证明债务人资产总额大于债务总额，还可以推翻资产负债表、审计报告或者资产评估报告上对资不抵债的认定。

第八章 企业破产法律制度

4. “明显缺乏清偿能力”的认定：债务人账面资产虽大于负债，但存在下列情形之一的，法院应当认定其明显缺乏清偿能力：

- (1) 因资金严重不足或者财产不能变现等原因，无法清偿债务；
- (2) 法定代表人下落不明且无其他人员负责管理财产，无法清偿债务；

第八章 企业破产法律制度

- (3) 经人民法院强制执行，无法清偿债务；

【解释】只要债务人的一个债权人经法院强制执行未得到清偿，其每个债权人均有权提出破产申请，并不要求申请人自己已经采取了强制执行措施。

(4) 长期亏损且经营扭亏困难，无法清偿债务等。

第八章 企业破产法律制度

知识点四 破产申请的提出

(一) 提出破产申请的当事人

债权人	<p>重整、破产清算</p> <p>【提示 1】破产企业的职工作为债权人可以申请破产，但是应经职工代表大会或全体职工会议通过。</p> <p>【提示 2】对破产人特定财产有担保的债权人有破产申请权。</p> <p>【提示 3】企业法人已解散但未清算或未在合理期限内清算完毕，债权人申请债务人破产清算的，除债务人举证证明未出现破产原因外，法院应当受理。</p>
-----	--

第八章 企业破产法律制度

债务人	<p>重整、和解、破产清算</p> <p>【提示】和解申请只能由债务人提出。</p>
清算组	只能申请破产清算。
税务机关和社会保险机构	只有对债务人的破产清算申请权，不享有重整申请权
国务院金融监督管理机构	商业银行、证券公司、保险公司等金融机构出现破产原因，国务院金融监督管理机构可以向人民法院提出对该金融机构进行重整、破产清算。

第八章 企业破产法律制度

(二) 破产案件的管辖

1. 地域管辖：破产案件由“债务人住所地人民法院”管辖。

2. 级别管辖：破产案件的级别管辖依破产企业的工商登记情况确定。

【提示】金融机构、上市公司破产与重整案件或者具有重大影响、法律关系复杂的破产案件，一般应由中级人民法院管辖。

第八章 企业破产法律制度

(三) 当事人提出破产申请时的举证责任

1. 举证责任：

2. 撤回：法院受理破产申请前，申请人可请求撤回申请。

债权人	证明“债权债务关系依法成立、债务履行期限已经届满、债务人未完全清偿债务”，而非债务人不能清偿到期债务
债务人	还应当向人民法院提交财产状况说明、债务清册、债权清册、有关财务会计报告、职工安置预案以及职工工资的支付和社会保险费用的缴纳情况

申请上市公司破产重整的	除提交上述材料外，还应当提交关于上市公司具有重整可行性的报告等
-------------	---------------------------------

第八章 企业破产法律制度

知识点五 破产申请的受理

(一) 破产申请的受理程序

1. 受理期限

	债务人等申请	债权人申请
受理期限	收到破产申请之日起 15 日内裁定（特殊情况，上级批准，延长 15 日）	5 日法院通知债务人→7 日债务人提异议→异议期满 10 日法院裁定
受理送达	裁定作出之日起 5 日内送达申请人	裁定作出之日起 5 日内送达债务人与申请人→债务人自裁定送达之日起 15 日提交文件
通知债权人	人民法院自裁定受理破产申请之日起 25 日内通知已知债权人，并予以公告。	
管理人	人民法院裁定受理破产申请的，应当同时指定管理人。	

第八章 企业破产法律制度

【提示】债务人应当自裁定送达之日起“15 日”内，向人民法院提交财产状况说明、债务清册、债权清册、财务会计报告以及职工工资的支付和社会保险费用的缴纳情况。

【解释 1】债务人不能提交或者拒不提交有关材料的，不影响人民法院对破产申请的受理和审理。

【解释 2】债权人对人员下落不明或者财产状况不清的债务人申请破产清算，符合《企业破产法》规定的，人民法院应依法予以受理。

第八章 企业破产法律制度

2. 破产申请的接收、审查与补充、补正

(1) 法院收到破产申请时，应当向申请人出具收到申请及所附证据的“书面凭证”。

(2) 法院认为申请人应当补充、补正相关材料的，应当自收到破产申请之日起“五日内”一次性书面告知申请人。

【提示】当事人补充、补正相关材料的期间“不计入”法定的期限。

第八章 企业破产法律制度

3. 未预先交纳诉讼费用处理

(1) 破产案件的诉讼费用，从债务人财产中拨付。

(2) 相关当事人不得以申请人未预先交纳诉讼费用为由，对破产申请提出异议。

【解释】破产案件的诉讼费用属于破产费用，由债务人财产随时清偿，而非由申请人预交。

第八章 企业破产法律制度

4. 不受理和驳回的处理

不受理	自“裁定”作出之日起 5 日内送达申请人并说明理由	对裁定不服，自裁定送达之日起 10 日内向上一级法院提起上诉
-----	---------------------------	--------------------------------

受理后驳回	人民法院受理破产申请后至破产宣告前， 可以裁定驳回申请	
-------	--------------------------------	--

第八章 企业破产法律制度

【总结】破产案件中，一般裁定不能上诉，只对不受理申请和驳回申请的裁定有权上诉。

【解释】由于债务人财产的市场价值发生变化导致其在案件受理后破产原因消失的，不影响破产案件的受理与继续审理，人民法院不得裁定驳回申请，债务人可以通过和解、重整等方式结束破产程序。

第八章 企业破产法律制度

(二) 破产申请受理的法律后果

1. 相关人员法定义务

(1) 债务人法定人员义务

- ①妥善保管其占有和管理的财产、印章和账簿、文书等资料；
- ②根据要求进行工作，并如实回答询问；
- ③列席会议并如实回答债权人的询问；
- ④未经人民法院许可，不得离开住所地；
- ⑤不得新任其他企业的董事、监事、高级管理人员。

第八章 企业破产法律制度

【解释】债务人的有关人员：指企业的法定代表人，经人民法院决定，可以包括企业的财务管理人员和其他经营管理人员。

第八章 企业破产法律制度

(2) 禁止债权人个别清偿：债务人对个别债权人的债务清偿无效。

【提示】债务人对以自有财产设定担保物权的债权进行的个别清偿，不受限制。

(3) 次债务人清偿：债务人的债务人或财产持有人应当向“管理人”清偿债务或者交付财产。

【解释】如果当事人故意违反法律规定向“债务人”清偿债务或者交付财产，使债权人受到损失的，不免除其清偿债务或者交付财产的义务。

第八章 企业破产法律制度

2. 双方均未履行完毕的合同的处理

(1) 前提：破产申请受理前成立，受理时债务人和对方当事人均未履行完毕的合同。

(2) 视为合同解除的情形

- ①管理人自破产申请受理之日起“两个月内”未通知对方当事人；
- ②管理人自收到对方当事人催告之日起“30日内”未答复；
- ③管理人决定继续履行合同的，对方当事人有权要求管理人提供担保，管理人不提供担保的。

第八章 企业破产法律制度

【解释】

超过通知或答复的法定期限，管理人即丧失要求对方继续履行合同的选择权（只能解除合同），但如果是此后双方均同意继续履行合同（契约自由体现），合同仍可继续履行。

第八章 企业破产法律制度

(3) 管理人选择权的限制

只能履行	①破产企业为他人提供担保的合同； ②保险公司破产时尚未履行完毕的保险合同特别是人寿保险合同； ③除严重影响变价价值且无法分别处分，破产企业对外出租不动产的合同，如房屋租赁合同。
只能解除	金融衍生品交易合同，进入破产程序时要提前终止，进行净额结算

第八章 企业破产法律制度

【提示】结果处理：

- (1) 继续履行有损失的：共益债务；
- (2) 解除合同有损失的：普通债权，只能就实际损失部分申请，违约金不能申请。

第八章 企业破产法律制度

3. 保全措施的解除和执行程序的中止

人民法院受理破产申请后，有关债务人财产的保全措施应当解除，执行程序应当中止。

【解释】保全措施：既包括民事诉讼保全措施，也包括行政处罚程序中的保全措施（如海关、工商部门采取的财产扣押、查封等措施），还应包括刑事诉讼中公安部门、司法部门采取的相关措施。

第八章 企业破产法律制度

【解释】执行程序应当中止：指对“无物权担保”债权的执行中止，物权担保债权人对担保物的执行尤其是对其占有的担保物的执行原则上不必中止，除非当事人申请的是重整程序。

第八章 企业破产法律制度

4. 尚未终结民事诉讼或者仲裁中止

(1) 人民法院受理破产申请后，已经开始而尚未终结的有关债务人的民事诉讼或仲裁应当中止；

【提示】在管理人接管债务人的财产后，该诉讼或者仲裁继续进行。

(2) 个别清偿程序中止审理

破产申请受理前，债权人就债务人财产提起下列诉讼，破产申请受理时案件尚未审结的，人民法院应当中止审理：

第八章 企业破产法律制度

①代位权诉讼：主张次债务人代替债务人直接向其偿还债务的；

②出资责任：主张债务人的出资人、发起人和负有监督股东履行出资义务的董事、高级管理人员，或协助抽逃出资的其他股东、董事、高级管理人员、实际控制人等直接向其承担出资不实或抽逃出资责任的；

③人格否定：以债务人的股东与债务人法人人格严重混同为由，主张债务人的股东直接向其偿还债务人对其所负债务的。

第八章 企业破产法律制度

5. 新诉讼受理管辖法院

地域	人民法院受理破产申请后，当事人提起的有关债务人的“民事诉讼案件”，应当由受理破产申请的人民法院管辖。
移送	受理破产申请的人民法院管辖的有关债务人的第一审民事案件，可以依法由上级法院提审，或报请上级法院批准后交下级人民法院审理。
指定	受理破产申请的法院，如对有关债务人的海事纠纷、专利纠纷、证券市场因虚假陈述引发的民事赔偿纠纷等案件不能行使管辖权的，可以依法由上级法院指定管辖。

第八章 企业破产法律制度

知识点六 执行案件的移送破产审查

（一）执行案件移送破产审查的条件

1. 对象：被执行人为企业法人；

2. 书面同意：

被执行人或者有关被执行人的任何一个执行案件的申请执行人书面同意将执行案件移送破产审查；

3. 具备破产原因：

被执行人不能清偿到期债务，并且资产不足以清偿全部债务或者明显缺乏清偿能力。

第八章 企业破产法律制度

（二）管辖

1. 地域管辖：由被执行人住所地人民法院管辖。

2. 级别管辖：实行以中级人民法院管辖为原则、基层人民法院管辖为例外的管辖制度。

【提示】中级法院经高级法院批准，也可以将案件交由具备审理条件的基层人民法院审理。

第八章 企业破产法律制度

（三）执行法院的征询、决定程序

1. 内部决定程序：承办人认为执行案件符合移送破产审查条件的，应提出审查意见，经合议庭评议同意后，由执行法院院长签署移送决定。

2. 执行法院作出移送决定后，应当书面通知所有已知执行法院，执行法院均应中止对被执行人的执行程序。

第八章 企业破产法律制度

【提示 1】

但是，对被执行人的季节性商品、鲜活、易腐烂变质以及其他不宜长期保存的物品，执行法院应当及时变价处置，处置的价款不作分配。

【提示 2】

受移送法院裁定受理破产案件的，执行法院应当在收到裁定书之日起七日内，将该价款移交受理破产案件的法院。

第八章 企业破产法律制度

3. 执行法院决定移送后、受移送法院裁定受理破产案件之前，对被执行人的查封、扣押、冻结措施不解除。

【提示】

查封、扣押、冻结期限在破产审查期间届满的，申请执行人可以向执行法院申请延长期限，由执行法院负责办理。

第八章 企业破产法律制度

(四) 受移送法院的破产审查与受理

裁定类型	程序
受理	(1) 执行法院 7 日内将被执行人财产移交给受理破产案件的法院或管理人。
	(2) 因财产所有权已经发生变动，不属于被执行人的财产，不再移交。
不予受理或驳回申请	在裁定生效后 7 日内将接收的材料、财产退回执行法院恢复执行
【提示】受移送法院的破产审判部门应当自收到移送的材料之日起 30 日内作出是否受理的裁定。受移送法院作出裁定后，应当在 5 日内送达申请执行人、被执行人，并送交执行法院。	

第八章 企业破产法律制度

【注意】

受移送法院裁定受理破产案件的，在此前的执行程序中产生的评估费、公告费、保管费等执行费用，可以参照破产费用的规定，从债务人财产中随时清偿。

第八章 企业破产法律制度

专题二 管理人制度

知识点概要

专题二	要点	考试频率
管理人制度	管理人的资格	★★
	管理人的指定更换	★
	管理人的报酬	★★★
	管理人的职责	★

第八章 企业破产法律制度

知识点一 管理人的资格

- 1. 管理人：由“人民法院”指定，债权人会议可以监督管理人。
- 2. 管理人种类：
 - (1) 由有关部门、机构的人员组成的清算组；
 - (2) 依法设立的律师事务所、会计师事务所、破产清算事务所等社会中介机构；
 - (3) 中介机构中具有相关专业知识并取得执业资格的个人。

第八章 企业破产法律制度

- 3. 管理人资格的禁止
不得担任管理人情形：
 - ①因故意犯罪受过刑事处罚；
 - ②曾被吊销相关专业执业证书；
 - ③与本案有利害关系。

第八章 企业破产法律制度

【提示】因利害关系不得担任管理人：

适用对象	时间	与 XX 的关系	情形
机构或个人：中介机构、清算组成员		债务人、债权人	未了结的债权债务关系
	前 3 年内	债务人	提供相对固定的中介服务
	现在或前 3 年内	债务人、债权人	控股股东或者实际控制人
	现在或前 3 年内	债务人、债权人	财务顾问、法律顾问
个人：中介机构、清算组派出人员、个人管理人	现在或前 3 年内	债务人、债权人	董事、监事、高级管理人员
		债务人、债权人	与“董监高”或控股股东有夫妻、直系血亲、三代以内旁系血亲或者近姻亲关系

第八章 企业破产法律制度

4. 个人担任管理人问题

(1) 个人担任管理人的，应当参加执业责任保险。

(2) 对于“事实清楚、债权债务关系简单、债务人财产相对集中”的企业破产案件，人民法院可以指定管理人名册中的个人为管理人。

第八章 企业破产法律制度

知识点二 管理人的指定更换

1. 管理人指定有随机、竞争、接受推荐三种方式。

2. 人民法院指定社会中介机构或者清算组担任管理人的，应当同时根据中介机构或者清算组的推荐，指定“管理人负责人”。

社会中介机构或者清算组需要变更管理人负责人的，应当向人民法院申请更换。

3. 管理人不能依法、公正执行职务或者有其他不能胜任职务的情形，债权人会议可以申请人民法院予以更换。

第八章 企业破产法律制度

知识点三 管理人的报酬

1. 管理人的报酬属于破产费用，由人民法院确定；债权人会议对管理人报酬有异议的，应当向人民法院书面提出具体的请求和理由，异议书应当附有相应的债权人会议决议。

2. 管理人获得的报酬是纯报酬，不包括因进行破产管理工作需支付的其他费用。

第八章 企业破产法律制度

3. 为防止重复计酬，律师事务所、会计师事务所通过聘用本专业的其他社会中介机构或者人员协助履行管理人职责的，所需费用从其报酬中支付。

4. 人民法院应根据“债务人最终清偿的财产价值总额”，分段确定管理人报酬。

【提示】担保权人优先受偿的担保物价值，不计入“债务人最终清偿的财产价值总额”。但是，管理人对担保物的维护、变现、交付等管理工作付出合理劳动的，有权向担保权人收取适当的报酬。

第八章 企业破产法律制度

5. 对清算组中参与工作的有关政府部门派出的工作人员，不支付报酬。

6. 最终确定的管理人报酬及收取情况，应列入破产财产分配方案。

在和解、重整程序中，管理人报酬方案内容应列入和解协议草案或重整计划草案。

第八章 企业破产法律制度

知识点四 管理人的职责

1. 一般职责：

财产管理	(1) 接管债务人的财产、印章和账簿、文书等资料； (2) 调查债务人财产状况，制作财产状况报告； (3) 决定债务人的内部管理事务； (4) 决定债务人的日常开支和其他必要开支； (5) 管理和处分债务人的财产
代表权	(1) 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； (2) 代表债务人参加诉讼、仲裁或者其他法律程序； (3) 提议召开债权人会议； (4) 对双方均未履行完毕的合同，有权决定是否解除或者继续履行

第八章 企业破产法律制度

2. 报告职责：管理人一般报告债权人委员会；未设立的，及时报告法院，第一次债权人会议前，应征得法院许可。

重要财产权益转让	(1) 涉及土地、房屋等不动产权益的转让； (2) 探矿权、采矿权、知识产权等财产权的转让； (3) 全部库存或者营业的转让； (4) 债权和有价证券的转让
重要负担行为	(1) 借款； (2) 设定财产担保； (3) 履行债务人和对方当事人均未履行完毕的合同；(4) 放弃权利； (5) 担保物的取回

第八章 企业破产法律制度

专题三 债务人财产

知识点概要

专题三	要点	考试频率
债务人财产	债务人财产的一般规定	★★★
	破产费用与共益债务	★

	破产撤销权与无效行为	★★★
	取回权	★★
	抵销权	★

第八章 企业破产法律制度

知识点一 债务人财产的一般规定

(一) 债务人财产的范围

1. 属于债务人财产范围的情况：

【概念解析】债务人财产：破产申请受理时属于债务人的全部财产，以及破产申请受理后至破产程序终结前债务人取得的财产。

第八章 企业破产法律制度

(1) 受理时的财产

一般	除债务人所有的货币、实物外，债务人依法享有的可以用货币估价并可以转让的债权、股权、知识产权、用益物权等财产和财产权益，均应认定为债务人财产。
担保财产	①债务人已依法设定担保物权的特定财产，应当认定为债务人财产。 ②对债务人的特定财产在担保物权消灭或者实现担保物权后的剩余部分，在破产程序中可用于清偿破产费用、共益债务和其他破产债权。

第八章 企业破产法律制度

共有财产	范围	债务人对按份享有所有权的共有财产的相关份额，或者共同享有所有权的共有财产的相应财产权利，以及依法分割共有财产所得部分，人民法院均应认定为债务人财产。
	共有财产是否可分割	①宣告债务人破产清算，属于共有财产分割的法定事由。 ②基于重整或者和解的需要必须分割共有财产，管理人请求分割的，人民法院应予准许。
	后果	因分割共有财产导致其他共有人损害产生的债务，其他共有人请求作为共益债务清偿的，人民法院应予支持。

第八章 企业破产法律制度

(2) 破产申请受理后至破产程序终结前的财产：

- ①破产申请受理后至破产程序终结前财产的增值，包括孳息等。
- ②财产追回：确认无效或可撤销后追回的，股东补足的出资等。
- ③执行回转的财产：破产申请受理后，有关债务人财产的执行程序未中止的，采取执行措施的相关单位应当予以纠正。依法执行回转的财产，法院应当认定为债务人财产。

第八章 企业破产法律制度

2. 不属于债务人财产范围

原则	凡债务人不享有所有权的财产
具体	(1) 债务人基于仓储、保管、承揽、代销、借用、寄存、租赁等合同或者其他法律关系占有、使用的他人财产； (2) 债务人在所有权保留买卖中尚未取得所有权的财产； (3) 所有权专属于国家且不得转让的财产。

第八章 企业破产法律制度

(二) 债务人财产的收回

1. 出资收回：

(1) 管理人代表债务人提起诉讼，主张出资人向债务人依法缴付未履行的出资或返还抽逃的出资本息，出资人不得以认缴出资尚未届至公司章程规定的缴纳期限或者违反出资义务已经超过诉讼时效为由抗辩。

【提示】人民法院受理破产申请后，债务人的出资人尚未完全履行出资义务的，管理人应当要求该出资人缴纳所认缴（非实缴）的出资；而不受出资期限的限制。

第八章 企业破产法律制度

(2) 管理人有权依据公司法的相关规定代表债务人提起诉讼，主张公司的发起人和负有监督股东履行出资义务的董事、高级管理人员，或者协助抽逃出资的其他股东、董事、高级管理人员、实际控制人等，对股东违反出资义务或者抽逃出资承担相应责任，并将财产归入债务人财产。

第八章 企业破产法律制度

(3) 管理人消极向次债务人、出资人追收财产行为

①债权人通过债权人会议或者债权人委员会，要求管理人依法向次债务人、债务人的出资人等追收债务人财产，管理人无正当理由拒绝追收，债权人会议可以申请人民法院更换管理人。

②管理人不予追收，个别债权人代表全体债权人提起相关诉讼，主张次债务人或者债务人的出资人等向债务人清偿或者返还债务人财产，或者依法申请合并破产的，人民法院应予受理。

第八章 企业破产法律制度

2. “董、监、高”非法占用收回：

【解释】“董、监、高”非正常收入的界定：

- ①绩效奖金；
- ②普遍拖欠职工工资情况下获取的工资性收入；

③其他非正常收入。

【提示】董监高的债权申报：

因返还第①、③项非正常收入形成的债权	作为普通债权
因返还第②项非正常收入形成的债权	按照该企业职工平均工资计算的部分作为拖欠职工工资清偿；高出平均工资部分，作为普通债权清偿

第八章 企业破产法律制度

3. 人民法院受理破产申请后，管理人可以通过清偿债务或者提供为债权人接受的担保，取回质物、留置物。

第八章 企业破产法律制度

知识点二 破产费用与共益债务

（一）破产费用

1. 破产案件的诉讼费用；
2. 管理、变价和分配债务人财产的费用；
3. 管理人执行职务的费用、报酬和聘用工作人员的费用。

第八章 企业破产法律制度

（二）共益债务

1. 因管理人或者债务人请求对方当事人履行双方均未履行完毕的合同所产生的债务；
2. 债务人财产受无因管理所产生的债务；
3. 因债务人不当得利所产生的债务；
4. 为债务人继续营业而应支付的劳动报酬和社会保险费用以及由此产生的其他债务；
5. 管理人或者相关人员执行职务致人损害所产生的债务；
6. 债务人财产致人损害所产生的债务。

第八章 企业破产法律制度

（三）共益债务与破产费用的关系

1. 破产费用和共益债务由债务人财产“随时”清偿。
2. 债务人财产不足以清偿所有破产费用和共益债务的，先行清偿“破产费用”。
3. 债务人财产不足以清偿所有破产费用或者共益债务的，按照“比例清偿”。
4. 如果债务人财产不足以支付破产费用的，管理人应当提请人民法院终结破产程序。

第八章 企业破产法律制度

例 1：破产企业的财产是 100 万元，破产费用是 80 万元，共益债务 40 万，此时先清偿 80 万的破产费用，然后再按照 1 / 2 的比例清偿共益债务。

例 2：破产企业的财产是 100 万元，破产费用是 200 万元，共益债务 80 万元，此时按照 1 / 2 的比例清偿破产费用。

第八章 企业破产法律制度

知识点三 破产撤销权与无效行为

（一）无效行为（绝对无效，没有时间限制）

1. 为逃避债务而隐匿、转移财产的；
2. 虚构债务或者承认不真实的债务的。

【提示】管理人无效行为追回权：管理人有权提起诉讼，主张被隐匿、转移财产的实际占有人返还债务人财产，或者主张债务人虚构债务或者承认不真实债务的行为无效并返还

债务人财产。

第八章 企业破产法律制度

(二) 撤销权 (一看时间、二看行为)

1. 人民法院受理破产申请前 1 年内, 管理人有权请求人民法院予以撤销情形:

(1) 无偿转让财产的;

【解释】“财产”既包括实物资产也包括财产性权利, 其行为方式也不完全局限于“转让”, 无偿设置用益物权也应包括在内。

第八章 企业破产法律制度

(2) 以明显不合理的价格进行交易的;

【解释】不合理的交易条件不仅限于“价格”, 付款条件、付款期限等其他交易条件明显不合理, 也可以撤销。

(3) 对没有财产担保的债务提供财产担保的;

可撤销情形	对原来已经成立的无财产担保的债务“事后”补充设置担保
不可撤销情形	债务人在可撤销期间内设定债务的“同时”提供的财产担保

第八章 企业破产法律制度

(4) 对未到期的债务提前清偿的;

【解释】对未到期债务提前清偿的, 区分处理:

(5) 放弃债权的。

可以撤销	若该清偿行为发生在破产申请受理前六个月内且债务人已达到破产界限的
不可撤销	若该债权在破产申请受理前已经到期

第八章 企业破产法律制度

2. 个别清偿的撤销

人民法院受理破产“申请前 6 个月内”, 债务人不能清偿到期债务, 并且资产不足以清偿全部债务或者明显缺乏清偿能力, 仍对个别债权人进行清偿的, 管理人有权请求人民法院予以撤销。

【提示】破产申请受理后, 债务人对个别债权人的债务清偿无效。

第八章 企业破产法律制度

3. 不可撤销情形: 有担保不可撤	债务人对以自有财产设定担保物权的债权进行的个别清偿, 管理人请求撤销, 人民法院不予支持。但是, 债务清偿时担保财产的价值低于债权额的除外。
必要的不可撤	债务人对债权人进行的以下个别清偿, 管理人请求撤销的, 人民法院不予支持: ①债务人为维系基本生产需要而支付水费、电费等的; ②债务人支付劳动报酬、人身损害赔偿金的; ③使债务人财产受益的其他个别清偿。
执行不可撤	债务人经诉讼、仲裁、执行程序对债权人进

	行的个别清偿，管理人请求撤销的，人民法院不予支持。但是，债务人与债权人恶意串通损害其他债权人利益的除外。
--	--

第八章 企业破产法律制度

4. 放弃债权中断诉讼时效

债务人对外享有债权	受理破产申请之日起中断诉讼时效
消极放弃债权，应撤销：债务人无正当理由未对其到期债权及时行使权利，导致其对外债权在破产申请受理前一年内超过诉讼时效期间	受理破产申请之日起重新计算诉讼时效

第八章 企业破产法律制度

5. 清算转入破产程序可撤销行为的起算点

一般情况	破产受理之日
行政清理转入破产	行政监管机构作出撤销决定之日
强制清算转入破产	法院裁定受理强制清算申请之日

第八章 企业破产法律制度

6. 债务人法定人员责任承担

管理人代表债务人，以债务人的法定代表人和其他直接责任人员对所涉债务人财产的相关行为存在故意或者重大过失，造成债务人财产损失为由提起诉讼，主张上述责任人员承担相应赔偿责任的，人民法院应予支持。

第八章 企业破产法律制度

7. 清算终结后追回财产的处理

(1) 在破产程序终结之日起2年内，债权人可以行使破产撤销权或者针对债务人的无效行为而追回财产。在此期间追回的财产，应当按照破产财产分配方案，对“全体债权人”进行追加分配。

(2) 破产程序终结之日起2年后，追回的财产不再用于对全体债权人清偿，而是用于对追回财产的债权人“个别”清偿。

第八章 企业破产法律制度

【解释】

(1) 能否撤销，一看行为，二看时间。超过1年或6个月的，不能撤销。

(2) 管理人、债务人、债权人均可行使撤销权。

(3) 企业破产法将可撤销行为的可追溯时点提前到人民法院受理破产申请前1年内，将撤销权的行使期间向后延伸到破产程序终结2年内。

第八章 企业破产法律制度

【撤销权总结】

类型	情形	时间
合同效力：可撤销合同	(1) 重大误解；(2) 乘人之危、显失公平；(3) 受欺诈、胁迫	自知道起1年内行使（重大误解是3个月）；胁迫行为终

	胁迫。	止之日起1年内行使；行为发生之日起“5年”内行使
债的保全：撤销权	(1) 放弃债权；(2) 无偿转让财产；(3) 以明显不合理的价格进行交易。	自知道起1年内，债务人的行为发生之日起5年内行使
破产法：撤销权	(1) 放弃债权；(2) 无偿转让财产；(3) 明显不合理的价格；(4) 提前清偿；(5) 没有担保的提供担保。提示：个别清偿（6个月）	管理人撤销债务人在破产受理前1年或6个月内的某些行为

第八章 企业破产法律制度

知识点四 取回权

(一) 一般取回权

人民法院受理破产申请后，债务人占有的不属于债务人的财产，该财产的权利人可以通过管理人取回。

1. 重整期间取回权

不得行使	权利人要求取回债务人合法占有的权利人的财产，不符合双方事先约定条件的，人民法院不予支持
可以行使	因管理人或者自行管理的债务人违反约定，可能导致取回物被转让、毁损、灭失或者价值明显减少的除外

第八章 企业破产法律制度

2. 取回权行使时间

权利人依据《企业破产法》的规定行使取回权，应当在破产财产变价方案或者和解协议、重整计划草案提交债权人会议“表决前”向“管理人”提出。

权利人在上述期限后主张取回相关财产的，应当承担延迟行使取回权增加的相关费用。

第八章 企业破产法律制度

3. 取回权行使义务

权利人行使取回权时“未依法”向管理人支付相关的加工费、保管费、托运费、委托费、代销费等费用，管理人有权拒绝其取回相关财产。

4. 变价款取回权的行使

对债务人占有的权属不清的、鲜活易腐等不易保管的财产或者不及时变现价值将严重贬损的财产，管理人及时变价并提存变价款后，有关权利人可以就该变价款行使取回权。

第八章 企业破产法律制度

5. 第三人善意取得违法转让物的取回权处理

债务人占有的他人财产被违法转让给第三人，第三人已善意取得财产所有权，原权利人无法取回该财产的，人民法院应当按照以下规定处理：

转让行为发生在破产申请受理前	原权利人因财产损失形成的债权，作为“普通破产债权”
转让行为发生在破产申请受理后	因管理人或者相关人员执行职务导致原权利

	人损害产生的债务，作为“共益债务”
--	-------------------

第八章 企业破产法律制度

6. 第三人支付价款未取得违法转让物的取回权处理

债务人占有的他人财产被违法转让给第三人，第三人已向债务人支付了转让价款，未取得财产所有权，原权利人依法追回转让财产的，对因第三人已支付对价而产生的债务，人民法院应当按照以下规定处理：

转让行为发生在破产申请受理前	作为“普通破产债权”
转让行为发生在破产申请受理后	作为“共益债务”

第八章 企业破产法律制度

7. 物上代位取回权

（1）债务人占有的他人财产毁损、灭失，因此获得的保险金、赔偿金、代偿物尚未交付给债务人，或者代偿物虽已交付给债务人但能与债务人财产予以区分的，权利人主张取回就此获得的保险金、赔偿金、代偿物的，人民法院应予支持。

第八章 企业破产法律制度

（2）保险金、赔偿金已经交付给债务人，或者代偿物已经交付给债务人且不能与债务人财产予以区分的，人民法院应当按照以下规定处理：

①财产毁损、灭失发生在破产申请“受理前”的，权利人因财产损失形成的债权，作为“普通破产债权”清偿；

②财产毁损、灭失发生在破产申请“受理后”的，因管理人或者相关人员执行职务导致权利人损害产生的债务，作为“共益债务”清偿。

第八章 企业破产法律制度

【解释】债务人占有的他人财产毁损、灭失，没有获得相应的保险金、赔偿金、代偿物，或者保险金、赔偿物、代偿物不足以弥补其损失的部分，人民法院应当按照本条上述的规定处理。

8. 管理人员的责任承担：管理人或相关人员→因故意或重大过失不当造成他人财产毁损、灭失=“共益债务”由债务人财产随时清偿→不足弥补损失→由“管理人或相关人员”承担补充赔偿责任。

第八章 企业破产法律制度

（二）出卖人取回权

1. 一般规定

人民法院受理破产申请时，出卖人已将买卖标的物向作为买受人的债务人发运，债务人尚未收到且未付清全部价款的，出卖人可以取回在运途中的标的物。

第八章 企业破产法律制度

2. 出卖人的特别取回权

（1）出卖人依据《企业破产法》的规定，通过通知承运人或者实际占有人中止运输、返还货物、变更到达地，或者将货物交给其他收货人等方式，对在运途中标的物主张了取回权但未能实现，或者在货物“未达管理人前”已向管理人主张取回在运途中标的物，在买卖标的物到达管理人后，出卖人向管理人主张取回的，管理人应予准许。

（2）出卖人对在运途中标的物未及时行使取回权，在买卖“标的物到达管理人后”向管理人行使在运途中标的物取回权的，管理人不应准许。

第八章 企业破产法律制度

（三）所有权保留买卖合同的处理

1. 所有权保留按未履行完毕的合同处理
买卖合同双方当事人约定标的物所有权保留，在标的物所有权未依法转移给买受人前，一方当事人破产的，该买卖合同属于双方均未履行完毕的合同，管理人有权依法决定“解除或者继续履行”合同。

2. 出卖人破产
第八章 企业破产法律制度

管理人决定继续履行	（1）出卖人破产，其管理人决定继续履行所有权保留买卖合同的，买受人应当按照原买卖合同的约定支付价款或者履行其他义务。
	（2）买受人未依约支付价款或者履行完毕其他义务，或者将标的物出卖、出质或者作出其他不当处分，给出卖人造成损害，出卖人管理人依法主张取回标的物的，人民法院应予支持。 提示：出卖人管理人不得主张取回标的物情形： ①买受人已经支付标的物总价款百分之七十五以上； ②第三人善意取得标的物所有权或者其他物权。
	（3）未能取回标的物，出卖人管理人依法主张买受人继续支付价款、履行完毕其他义务，以及承担相应赔偿责任的，人民法院应予支持。

第八章 企业破产法律制度

管理人决定解除	（1）出卖人破产，其管理人决定解除所有权保留买卖合同，并依据企业破产法规定要求买受人向其交付买卖标的物的，人民法院应予支持。
	（2）买受人以其不存在未依约支付价款或者履行完毕其他义务，或者将标的物出卖、出质或者作出其他不当处分情形抗辩的，人民法院不予支持。
	（3）买受人依法履行合同义务并依据规定将买卖标的物交付出卖人管理人后，买受人已支付价款损失形成的债权作为“共益债务”（全额随时）清偿。 提示：买受人违反合同约定，出卖人管理人主张上述债权作为“普通破产债权”清偿的，人民法院应予支持。

第八章 企业破产法律制度

3. 买受人破产	
管理人决定继续履行	（1）买受人破产，管理人决定继续履行所有

	<p>权保留买卖合同，原买卖合同中约定的买受人支付价款或者履行其他义务的期限在破产申请受理时视为到期，买受人管理人应当及时向出卖人支付价款或者履行其他义务。</p> <p>（2）买受人管理人“无正当理由未及时支付价款或者履行完毕其他义务，或者将标的物出卖、出质或者作出其他不当处分，给出卖人造成损害，出卖人依据规定主张取回标的物的，人民法院应予支持。</p> <p>（3）出卖人不得主张取回标的物情形： ①买受人已支付标的物总价款百分之七十五以上； ②第三人善意取得标的物所有权或者其他物权的除外。</p> <p>（4）未能取回标的物，出卖人可以依法主张买受人继续支付价款、履行完毕其他义务，以及承担相应赔偿责任。</p>

第八章 企业破产法律制度

3. 买受人破产

	<p>（5）对因买受人未支付价款或者未履行完毕其他义务，以及买受人管理人将标的物出卖、出质或者作出其他不当处分导致出卖人损害产生的债务，出卖人可以主张作为“共益债务”（全额随时）清偿。</p>
管理人决定解除	<p>（1）买受人破产，其管理人决定解除所有权保留买卖合同，出卖人依据《企业破产法》的规定主张取回买卖标的物的，人民法院应予支持。</p> <p>（2）出卖人取回买卖标的物，买受人管理人主张出卖人返还已支付价款的，人民法院应予支持。</p> <p>（3）取回的标的物价值明显减少给出卖人造成损失的，出卖人可从买受人已支付价款中优先予以抵扣后，将剩余部分返还给买受人；提示：对买受人已支付价款不足以弥补出卖人标的物价值减损损失形成的债权，出卖人可以主张作为“共益债务”清偿。</p>

第八章 企业破产法律制度

知识点五 抵销权

1. 一般规定：

债权人在破产申请受理前对债务人负有债务的，可以向管理人主张抵销。
抵销权的行使可以使债权人的债权在破产财产范围内得到全额、优先清偿。

第八章 企业破产法律制度

2. 债权人向管理人主张抵销

- (1) 债权人依据《企业破产法》的规定行使抵销权，应当向“管理人”提出抵销主张。
- (2) 管理人不得主动抵销债务人与债权人的互负债务，但抵销使债务人财产受益的除外。

【解释】管理人主张抵销，个别债权人全额清偿，对其他债权人不公平。

第八章 企业破产法律制度

3. 抵销权审查

(1) 管理人收到债权人提出的主张债务抵销的通知后，经审查“无异议”的，抵销自管理人收到通知之日起生效。

(2) 管理人对抵销主张“有异议”的，应当在约定的异议期限内或者自收到主张债务抵销的通知之日起三个月内向人民法院提起诉讼。无正当理由逾期提起的，人民法院不予支持。

(3) 人民法院判决驳回管理人提起的抵销无效诉讼请求的，该抵销自管理人收到主张债务抵销的通知之日起生效。

第八章 企业破产法律制度

4. 债权人主张抵销，管理人以下列理由提出异议的，人民法院不予支持：

- (1) 破产申请受理时，债务人对债权人负有的债务尚未到期；
- (2) 破产申请受理时，债权人对债务人负有的债务尚未到期；
- (3) 双方互负债务标的物种类、品质不同。

第八章 企业破产法律制度

5. 禁止抵销情形

(1) 债务人的债务人在破产申请受理后取得他人对债务人的债权的，禁止抵销。

举例：甲企业欠乙企业 20 万元，10 月 1 日人民法院受理了甲企业的破产案件；丙企业与债务人甲企业之间也有合同的交易，丙企业欠甲企业 20 万元的货款，在破产受理后，丙不可以通过取得乙的 20 万元的债权，与甲进行债权债务的抵销。

第八章 企业破产法律制度

(2) 债权人已知债务人有不能清偿到期债务或者破产申请的事实，对债务人负担债务的；但是，债权人因为法律规定或者有破产申请一年前所发生的原因而负担债务的除外；

(3) 债务人的债务人已知债务人有不能清偿到期债务或者破产申请的事实，对债务人取得债权的；但是，债务人的债务人因为法律规定或者有破产申请一年前所发生的原因而取得债权的除外。

第八章 企业破产法律制度

(4) 债务人的股东抵销权的禁止

- ① 债务人股东因欠缴债务人的出资或者抽逃出资对债务人所负的债务；
- ② 债务人股东滥用股东权利或者关联关系损害公司利益对债务人所负的债务。
- (5) 因债务之性质不得抵销者，如养老金、抚养费、抚恤金、生活费、工资、税收等。
- (6) 破产债权人因犯罪行为或侵权行为而对破产人负担的债务原则上禁止抵销。

第八章 企业破产法律制度

6. 别除权人可抵销：《企业破产法》规定不得抵销情形的债权人，可以主张以其对债务人特定财产享有优先受偿权的债权，与债务人对其不享有优先受偿权的债权抵销。

【提示】但是用以抵销的债权大于债权人享有优先受偿权财产价值的除外。

第八章 企业破产法律制度

专题四 破产债权

知识点概要

专题四	要点	考试频率
破产债权	债权申报期限	★
	债权申报范围	★★★
	破产债权确认	★★

第八章 企业破产法律制度

知识点一 债权申报期限

1. 债权申报期限：自人民法院发布受理破产申请公告之日起计算，最短不得少于 30 日，最长不得超过 3 个月。

2. 补充申报

(1) 债权人应当在人民法院确定的债权申报期限内向“管理人”申报债权。

(2) 在确定的债权申报期限内未申报债权的，可以在破产财产最后分配前补充申报；但是，此前已进行的分配，不再对其补充分配。

(3) 为审查和确认补充申报债权的费用，由补充申报人承担。

第八章 企业破产法律制度

知识点二 债权申报范围

(一) 一般债权申报范围

1. 税收债权、社会保障债权、对债务人特定财产享有担保权的债权均需依法申报。
2. 附条件、附期限的债权和诉讼、仲裁未决的债权，债权人可以申报。
3. 连带债权人可以由其中一人代表全体连带债权人申报债权，也可以共同申报债权。
4. 未到期的债权，在破产申请受理时视为到期。

第八章 企业破产法律制度

(二) 破产债权申报的特别规定

1. 债务人破产涉及保证人的债务清偿

(1) 债务人的保证人或者其他连带债务人已经代替债务人清偿债务的，以其对债务人的求偿权申报债权（求偿申报权）。

第八章 企业破产法律制度

例：甲企业向银行借款 100 万元，由乙企业为其提供连带责任保证，当甲企业不能清偿到期的银行贷款时，银行有权要求乙企业代为清偿，乙企业按照与银行签订的保证合同约定，向银行偿付了本息共 110 万元，偿付债务后，一般情况下，乙企业有权向甲企业追偿 110 万元，但如果甲企业被人民法院宣告破产，此时，乙企业享有的追偿权，也就是代甲企业清偿的 110 万元债权可以作为破产债权向管理人进行申报。

第八章 企业破产法律制度

(2) 债务人的保证人或者其他连带债务人尚未代替债务人清偿债务的，以其对债务人的将来求偿权申报债权（预先申报权）。但是，债权人已经向管理人申报全部债权的除外。

(3) 人民法院受理债务人破产案件后, 对于负连带责任的保证人, 债权人有权直接要求其承担保证债务, 也可以先向进入破产程序的债务人追偿, 然后再以未受偿的余额向保证人追偿。

(4) 连带债务人数人的破产案件均被受理的, 其债权人有权就全部债权分别在各破产案件中申报债权。

第八章 企业破产法律制度

(5) 一般保证责任下的债务清偿问题

① 破产案件受理时主债务已经到期

一般保证人不得行使先诉抗辩权, 债权人可以直接向其追偿。

② 破产案件受理时主债务尚未到期

负补充责任的保证人无提前履行保证责任的义务, 仍应按照原保证合同的约定承担保证责任。

第八章 企业破产法律制度

(6) 债权人先向债务人申报债权追偿的, 对于其在破产程序中未受清偿的部分, 债权人要求保证人承担保证责任的, 最迟应当在破产程序终结后 6 个月内提出。

第八章 企业破产法律制度

2. 保证人破产涉及的债务清偿

(1) 人民法院受理保证人破产案件的, 保证人的保证责任不得因其破产而免除; 债权人可依保证合同的约定向保证人申报债权追偿。

(2) 保证债务到期的问题

① 保证债务已到期时, 债权人可依保证合同的约定向保证人申报债权追偿。

② 保证债务尚未到期的, 将其未到期的保证责任视为已到期, 在减去未到期的利息后予以提前清偿。

第八章 企业破产法律制度

(3) 一般保证责任下的债务清偿问题

① 一般保证人被人民法院宣告破产的, 其先诉抗辩权不得行使。

② 债权人可以先以保证债务的全额向保证人申报债权。

③ 如债权人先获得债务人的清偿, 便应根据清偿结果相应调整其对保证人的保证债权额。

第八章 企业破产法律制度

④ 如债权人先从保证人处获得清偿, 应先行提存, 待债权人在债务到期从债务人处获偿后, 再按保证人实际应承担补充责任的范围向债权人支付, 余款由法院收回, 分配给保证人的其他破产债权人。

第八章 企业破产法律制度

3. 其他特殊债权申报

(1) 债务人是委托合同的委托人, 被裁定适用《破产法》规定的程序, 受托人不知该事实继续处理委托事务的, 受托人以由此产生的请求权申报债权。

(2) 债务人是票据的出票人, 被裁定适用《破产法》规定的程序, 该票据的付款人继续付款或者承兑的, 付款人以由此产生的请求权申报债权。

第八章 企业破产法律制度

(三) 不必申报的债权

1. 附利息的债权自破产申请受理时起停止计息。

2. 债务人所欠职工的工资和医疗、伤残补助、抚恤费用，所欠的应划入职工个人账户的基本养老保险、基本医疗保险费用，以及法律、行政法规规定应当支付给职工的补偿金（劳动债权），不必申报，由管理人调查后列出清单并予以公示。

职工对清单记载有异议的，可以要求管理人更正；管理人不予更正的，职工可以向人民法院提起诉讼。

第八章 企业破产法律制度

3. 管理人依照《企业破产法》规定解除合同的，对方当事人以因合同解除所产生的损害赔偿请求权申报债权。可申报的债权以实际损失为限，违约金不属于破产债权。

第八章 企业破产法律制度

知识点三 破产债权确认

1. 债权登记表

管理人编制	管理人必须将申报的债权全部登记在债权登记表上，不允许以其认为债权不能成立为由拒绝编入债权登记表。
债权人会议核查	管理人依法编制债权登记表，应当提交第一次债权人会议核查；经核查后，管理人、债务人、其他债权人对债权无异议的，列入债权确认表。
法院裁定确认	债权确认表由人民法院裁定确认，其确认具有与生效判决同等的法律效力。

第八章 企业破产法律制度

【解释】债权人申报之债权需经确认后才能在破产程序中行使权利。

凡发生法律效力裁判所确认的债权，原则上不在审查确认之列，应直接列入债权确认表中，但是生效文书系双方捏造事实、虚假诉讼、串通欺诈等行为所致的除外。

第八章 企业破产法律制度

2. 管理人、债务人、债权人对债权表记载的债权有异议的，可以向受理破产申请的人民法院提起诉讼。

3. 税务机关就破产企业欠缴税款产生的滞纳金提起的债权确认之诉，人民法院应当受理。

第八章 企业破产法律制度

专题五 债权人会议

知识点概要

专题五	要点	考试频率
债权人会议	债权人会议的成员表决权	★★★
	债权人会议的召集与职权	★★★
	债权人委员会	★

第八章 企业破产法律制度

知识点一 债权人会议的成员表决权

- 1. 债权人会议设主席一人，由“人民法院”从“有表决权的债权人”中“指定”。债权人会议主席主持债权人会议。
- 2. 债权人可以自己出席会议，也可以委托代理人出席债权人会议，行使表决权。

第八章 企业破产法律制度

- 3. 表决权行使
 - (1) 第一次债权人会议：申报债权人者均可参加。
 - (2) 以后的债权人会议：只有债权得到确认才有表决权，包括有担保和无担保的债权人。

第八章 企业破产法律制度

有担保债权且未放弃优先受偿权的债权人	对通过和解协议、通过破产财产分配不得行使表决权
债权存在争议	可以参加债权人会议，但不得行使表决权，除法院能够为其临时确定债权额者外
债务人的职工和工会的代表	没有表决权。 例外：存在职工劳动债权不能从破产财产中获得全额、及时优先受偿，或是在重整程序中债权人会议决议通过影响其清偿利益的重整计划草案等情况，职工债权人应享有表决权。

第八章 企业破产法律制度

- 4. 会议的列席人员（非会议正式人员，无表决权）
 - (1) 债务人的法定代表人有义务列席债权人会议。
 - (2) 经人民法院决定，债务人企业的财务管理人员和其他经营管理人员有义务列席债权人会议。
 - (3) 管理人作为负有财产管理职责的人也应当列席债权人会议。

第八章 企业破产法律制度

知识点二 债权人会议的召集与职权

1. 债权人会议的召集

	第一次会议	以后的会议
情形	人民法院召集	(1) 人民法院认为必要时 (2) 管理人、债权人委员会、占债权总额 1/4 以上的债权人向债权人会议主席提议时
时间	债权申报期限届满之日起 15 日内	管理人应当提前 15 日通知已知的债权人

第八章 企业破产法律制度

2. 债权人会议的职权：

- (1) 核查债权；
- (2) 申请人民法院更换管理人，审查管理人的费用和报酬；
- (3) 监督管理人；
- (4) 选任和更换债权人委员会成员；
- (5) 决定继续或者停止债务人的营业；

【提示】第一次债权人会议之前由管理人决定，之后由债权人会议决定。

第八章 企业破产法律制度

- (6) 通过重整、和解协议、债务人财产的管理方案、变价方案和分配方案等。

第八章 企业破产法律制度

3. 债权人会议决议

- (1) 债权人会议的决议通过

一般情况	出席会议的有表决权的债权人过半数(>1/2)通过，并且其所代表的债权额占“无财产担保债权总额”的 1/2 以上 ($\geq 1/2$)。
和解	出席会议的有表决权的债权人过半数通过，并且其所代表的债权额占“无财产担保债权总额”的 2/3 以上。
重整	出席会议的有表决权的债权人过半数通过，并且其所代表的债权额占债权总额的 2/3 以上。

第八章 企业破产法律制度

【提示】债权人认为债权人会议的决议违反法律规定，损害其利益的，可以自债权人会议作出决议之日起 15 日内，请求人民法院裁定撤销该决议。

第八章 企业破产法律制度

(2) 债权人会议通过债务人财产的管理方案和通过破产财产的变价方案，经债权人会议表决未通过的（一次表决），由“人民法院”裁定。

【提示】“债权人”（没有限制）对人民法院作出的裁定不服的，可以自裁定宣布之日或者收到通知之日起 15 日内向该人民法院申请复议（不能提起上诉）。复议期间不停止裁定的执行。

第八章 企业破产法律制度

(3) 通过破产财产的分配方案，经债权人会议二次表决仍未通过的，由“人民法院”裁定。

【提示】“债权额占无财产担保债权总额 1/2 以上的”债权人对人民法院作出的裁定不服的，可以自裁定宣布之日或者收到通知之日起 15 日内向该人民法院申请复议。

复议期间不停止裁定的执行。

第八章 企业破产法律制度

知识点三 债权人委员会

- 1. 债权人会议“可以”决定设立债权人委员会。

2. 债权人委员会由债权人会议选任的债权人代表和一名债务人的职工代表或者工会代表组成。

3. 债权人委员会成员不得超过 9 人；债权人委员会成员应当经人民法院书面认可。

第八章 企业破产法律制度

专题六 重整、和解与破产清算程序

知识点概要

专题六	要点	考试频率
重整、和解与破产清算程序	重整程序	★★★★
	和解程序	★
	破产清算程序	★★

第八章 企业破产法律制度

知识点一 重整程序

(一) 重整的申请

直接重整	债务人	资产不足以清偿全部债务或者明显缺乏清偿能力
	债权人	当债务人不能清偿到期债务时
转入重整	债务人	受理破产申请后宣告债务人破产前，债权人申请对债务人进行破产清算，债务人可以向人民法院申请重整
	10%出资人	受理破产申请后宣告债务人破产前，出资额占债务人注册资本 1/10 以上的出资人，可以向人民法院申请重整

第八章 企业破产法律制度

(二) 重整期间

1. 重整期间是指重整申请受理至重整计划草案得到债权人会议分组表决通过及人民法院审查批准的期间，不包括重整计划得到批准后的执行期间。

2. 在重整期间，债务人的财产管理和营业事务执行，可以由“管理人或者债务人”负责。

【解释】经人民法院批准，债务人自行管理财产和营业事务的，管理人应当向债务人移交财产和营业事务，管理人的职权由债务人行使。

第八章 企业破产法律制度

3. 重整期间的效力：

(1) 担保权受限	重整期间，对债务人的特定财产享有的担保权暂停行使。
(2) 融资担保	重整期间，债务人或者管理人为继续营业而借款，可为该借款设定担保。发生费用与债务属“共益债务”。
(3) 取回权受限	债务人合法占有的他人财产，该财产的权利

	人在重整期间要求取回的，应当符合事先约定的条件。
(4) 对出资人的限制	重整期间，债务人的出资人不得请求投资收益分配。
(5) 对管理层的限制	重整期间，债务人的董事、监事、高级管理人员不得向第三人转让其持有的债务人的股权。但是，经人民法院同意的除外。

第八章 企业破产法律制度

(三) 重整计划的制定

1. 债务人自行管理财产和营业事务的，由债务人制作重整计划草案；管理人负责管理财产和营业事务的，由管理人制作重整计划草案。

2. 债务人或者管理人应当自人民法院裁定债务人重整之日起6个月内，向人民法院和债权人会议提交重整计划草案。期限届满，经债务人或者管理人请求，有正当理由的，人民法院可以裁定延期3个月；延长后仍不能，裁定终止重整程序，并宣告债务人破产。

第八章 企业破产法律制度

(四) 重整计划的表决与批准

1. 重整计划草案的表决基本规定：

时间	法院应当自收到重整计划草案之日起30日内召开债权人会议
表决方式	<p>(1) 分组表决：(①对债务人的特定财产享有担保权的债权；②职工债权；③债务人所欠税款；④普通债权)</p> <p>(2) 债务人的出资人代表可以列席讨论重整计划草案的债权人会议。重整计划草案涉及出资人权益调整事项的，应当设出资人组，对该事项进行表决。</p> <p>(3) 纳入社会统筹账户的社会保险费用的债权人不参加重整计划草案的表决。</p>
每组通过	<p>(1) 出席会议的同一表决组的债权人过半数同意重整计划草案，并且其所代表的债权额占该组债权总额的2/3以上。</p> <p>(2) 出资人组表决时，按照出资比例行使表决权。</p>

第八章 企业破产法律制度

2. 重整计划草案强制批准程序

(1) “部分”表决组未通过重整计划草案的，债务人或者管理人可以同未通过重整计划草案的表决组协商，该表决组可以在协商后再表决一次。

(2) 未通过重整计划草案的表决组拒绝再次表决或者再次表决仍未通过重整计划草案，但重整计划草案符合法律规定条件的，债务人或者管理人可以申请“人民法院”批准重整计划草案。

人民法院经审查认为符合规定的，应当自收到申请之日起30日内裁定批准，并予以公告。

第八章 企业破产法律制度

3. 重整程序终止的情形

(1) 重整计划草案未获得债权人会议的通过且未获得人民法院的强制批准，或者债权人会议通过的重整计划未获得人民法院批准的，人民法院应当裁定终止重整程序，并宣告债务人破产。

(2) 人民法院裁定批准重整计划草案的，终止重整程序，并予以公告（启动重整计划执行程序）。

(3) 债务人或者管理人未按期提出重整计划草案的，人民法院应当裁定终止重整程序，并宣告债务人破产。

第八章 企业破产法律制度

(4) 在重整期间，有下列情形之一的，经管理人或者利害关系人请求，人民法院应当裁定终止重整程序，并宣告债务人破产：

- ①债务人的经营状况和财产状况继续恶化，缺乏挽救的可能性；
- ②债务人有欺诈、恶意减少债务人财产或者其他显著不利于债权人的行为；
- ③由于债务人的行为致使管理人无法执行职务。

第八章 企业破产法律制度

(五) 重整计划的执行及效力

1. 重整计划由“债务人”负责执行。人民法院裁定批准重整计划后，已接管财产和营业事务的管理人应当向债务人移交财产和营业事务。

2. 上市公司重整计划的执行

(1) 重整计划草案提交出资人组表决且经人民法院裁定批准后，上市公司无须再行召开股东大会，可以直接向证券监管机构提交出资人组表决结果及人民法院裁定书，以申请并购重组许可申请。

第八章 企业破产法律制度

(2) 并购重组申请事项获得证券监管机构行政许可后，应当在重整计划的执行期限内实施完成。

3. 经人民法院裁定批准的重整计划，对债务人和全体债权人均有约束力。

4. 按照重整计划减免的债务，自重整计划执行完毕时起，债务人不再承担清偿责任。

第八章 企业破产法律制度

5. 债务人不能执行或者不执行重整计划的，人民法院经管理人或者利害关系人请求，应当裁定终止重整计划的执行，并宣告债务人破产。人民法院裁定终止重整计划的：

(1) 债权人在重整计划中作出的债权调整的承诺失去效力，但为重整计划的执行提供的担保继续有效。

(2) 债权人因执行重整计划所受的清偿仍然有效，债权人未受清偿的部分作为破产债权。

(3) 在重整计划执行中已经接受清偿的债权人，只有在其他同顺位债权人同自己所受的清偿到同一比例时，才能继续接受破产分配。

第八章 企业破产法律制度

知识点二 和解的程序

(一) 和解申请和表决

1. 债务人可以直接向人民法院申请和解；也可以在人民法院受理破产申请后、宣告债务人破产前，向人民法院申请和解。

第八章 企业破产法律制度

2. 和解协议的通过

(1) 债权人会议通过和解协议的决议，由出席会议的有表决权的债权人过半数同意，并且其所代表的债权额占无财产担保债权总额的 2/3 以上。

【提示】对债务人的特定财产享有担保权的债权人，未放弃优先受偿权的，对该事项没有表决权。

【解释】和解协议对就债务人的特定财产享有担保权的债权人无约束力，该债权人可以自人民法院裁定和解之日起可以对担保物行使权利。

第八章 企业破产法律制度

(2) 债权人会议通过和解协议的，由人民法院裁定认可，并予以公告（启动和解执行程序）。

(3) 和解协议草案经债权人会议表决未获得通过，或者已经债权人会议通过的和解协议未获得人民法院认可的，人民法院应当裁定终止和解程序，并宣告债务人破产。

第八章 企业破产法律制度

(二) 和解协议的效力

1. 经人民法院裁定认可的和解协议，对债务人和全体和解债权人均有约束力。

2. 和解债权人未依照规定申报债权的，在和解协议执行期间不得行使权利；在和解协议执行完毕后，可以按照和解协议规定的清偿条件行使权利。

3. 和解债权人对债务人的保证人和其他连带债务人所享有的权利，不受和解协议的影响。

第八章 企业破产法律制度

【提示】(1) 债权人对债务人的保证人和其他连带债务人所享有的权利，不受重整计划的影响。

(2) 破产人的保证人和其他连带债务人，在破产程序终结后，对债权人依照破产清算程序未受清偿的债权，依法继续承担清偿责任。

第八章 企业破产法律制度

(三) 和解协议的终止

1. 债务人不能执行或者不执行和解协议的，人民法院经和解债权人请求，应当裁定终止和解协议的执行，并宣告债务人破产。

2. 债务人不履行和解协议时，债权人只能向法院申请终止和解协议，宣告其破产，而不能提起对和解协议的强制执行程序（和解协议没有强制执行的效力）。

第八章 企业破产法律制度

3. 人民法院裁定终止和解协议执行的，和解债权人在和解协议中作出的债权调整的承诺失去效力，但债务人方面为和解协议的执行提供的担保继续有效。和解债权人因执行和解协议所受的清偿仍然有效，和解债权未受清偿的部分作为破产债权。上述债权人只有在其他债权人同自己所受的清偿达到同一比例时，才能继续接受破产分配。

第八章 企业破产法律制度

知识点三 破产清算程序

(一) 破产宣告

1. 人民法院依法宣告债务人破产，应当自裁定作出之日起 5 日内送达债务人和管理人，自裁定作出之日起 10 日内通知已知债权人，并予以公告。

第八章 企业破产法律制度

2. 破产宣告前，有下列情形之一的，人民法院应当裁定终结破产程序，并予以公告：

- (1) 第三人为债务人提供足额担保或者为债务人清偿全部到期债务的；
- (2) 债务人已清偿全部到期债务的。

【提示】“第三人为债务人提供足额担保”必须是为债权人所自愿接受的担保，从程序上讲，则应采取和解方式进行。

第八章 企业破产法律制度

(二) 别除权

1. 对破产人的特定财产享有担保权的权利人，对该特定财产（担保物）享有优先受偿的权利（别除权）。

【解释】是基于担保物权及特别优先权产生的，其优先受偿权的行使不受破产清算与和解程序的限制，但在重整程序中受到限制。

【提示】(1) 对债务人的特定财产享有担保权的债权人，未放弃优先受偿权利的，对通过“和解协议和破产财产的分配方案”的事项不享有表决权；

第八章 企业破产法律制度

(2) 担保物仍属于破产财产，有财产担保的债权仍属于破产债权。因此，有财产担保的债权人仍应当申报债权。

第八章 企业破产法律制度

2. 别除权人行使优先受偿权利未能完全受偿的，其未受偿的债权作为普通债权；别除权人放弃优先受偿权利的，其债权作为普通债权。

但如破产人仅作为担保人为他人债务提供物权担保，担保债权人的债权虽然在破产程序中可以构成别除权，但因破产人不是主债务人，在担保物价款不足以清偿担保债额时，余债不得作为破产债权向破产人要求清偿，只能向原主债务人求偿。

第八章 企业破产法律制度

(三) 破产财产的分配

1. 表决：由出席会议有表决权的债权人的过半数通过，并且其所代表的债权额占无财产担保债权总额的 $\frac{1}{2}$ 以上。经债权人会议二次表决未通过的，由人民法院裁定。

2. 破产财产的分配：由管理人拟订，提交债权人会议讨论，提请人民法院裁定许可。

第八章 企业破产法律制度

3. 破产财产的清偿顺序：

- (1) 有财产担保的债权；
- (2) 破产费用和共益债务；
- (3) 职工债权（破产人所欠职工的工资和医疗、伤残补助、抚恤费用，所欠的应当划入职工个人账户的基本养老保险、基本医疗保险费用，以及法律、行政法规规定应当支付给职工的补偿金）；

第八章 企业破产法律制度

- (4) 破产人欠缴的除前项以外的社会保险费用和破产人所欠税款；
- (5) 普通破产债权。

【提示】破产财产不足以清偿同一顺序的清偿要求的，按照比例分配。

【思路】若普通债权不足以全额清偿：

【(财产+追回的一取回的一别除权)－破产费用－共益债务－职工债权－社保和税款】/
普通债权*该笔普通债权

第八章 企业破产法律制度

4. 特殊规定

附生效条件或者解除条件的债权	①最后分配公告日,生效条件未成就或者解除条件成就的,应当分配给其他债权人; ②在最后分配公告日,生效条件成就或者解除条件未成就的,应当交付给债权人。	管理人提存
未受领的破产财产分配额	债权人自最后分配公告之日起满二个月仍不领取的,视为放弃受领分配的权利,管理人或者法院将提存的分配额分配给其他债权人。	
诉讼或者仲裁未决的债权	自破产程序终结之日起满二年仍不能受领分配的,人民法院应当将提存的分配额分配给其他债权人。	

第八章 企业破产法律制度

5. 追加分配

自破产程序终结之日起2年内,有下列情形之一的,债权人可以请求人民法院按照破产财产分配方案进行追加分配:

(1) 发现在破产案件中有可撤销行为、无效行为或者债务人的董事、监事和高级管理人员利用职权从企业获取的非正常收入和侵占企业财产的情况,应当追回财产的;

(2) 发现破产人有应当供分配的其他财产的。