

注册会计师
经济法
精讲班

授课教师：章珩

第八章 企业破产法律制度

本章考情分析

最近 3 年题型题量分析表

	2016 年		2017 年		2018 年	
	A 卷	B 卷	A 卷	B 卷	A 卷	B 卷
单项选择题	1 分	1 分	1 分	1 分	1 分	1 分
多项选择题	—	—	—	—	—	—
案例分析题	1 大题 10 分	1 大题 10 分	1 大题 12.5 分	1 大题 12 分	1 大题 10 分	1 大题 10 分
合计	11 分	11 分	13.5 分	13 分	11 分	11 分

本章考情分析

2019 年本章教材的主要变化

根据《破产审判会议纪要》对本章的有关内容进行了多处调整，特别新增了“关联企业合并破产”的内容；

本章考情分析

本章考情

(1) 历年规律

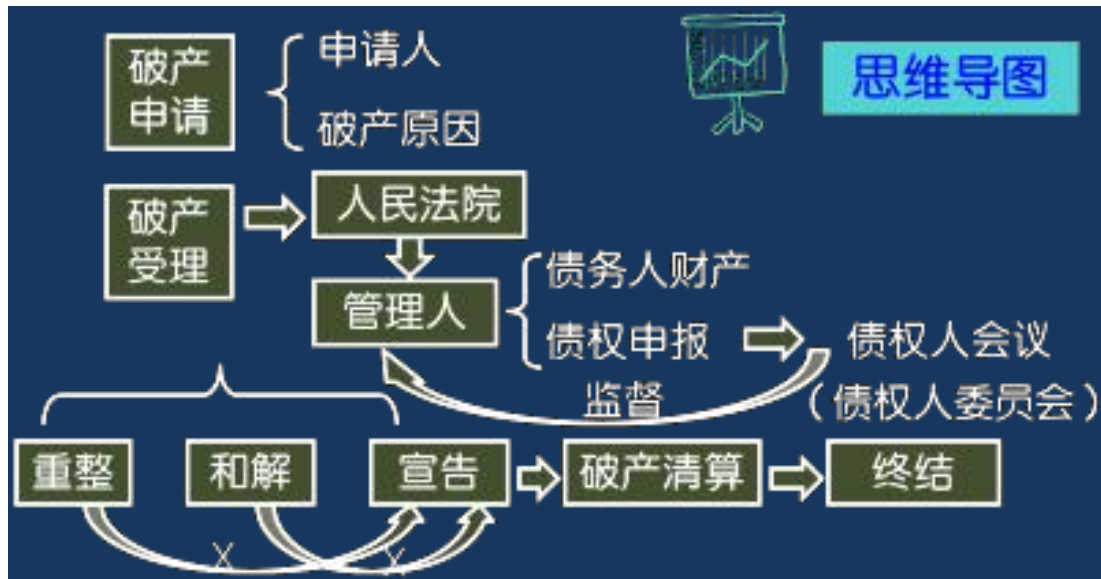
本章属于重点章节，近几年连续考查案例分析题，预计 2019 年继续如此。本章的学习重点为破产受理、破产财产，这部分内容要把握细节。

(2) 学习建议

本章知识点比较琐碎，需要在准确理解的基础上记忆，建议先把握主线，再各个击破。

本章考情分析

本章脉络



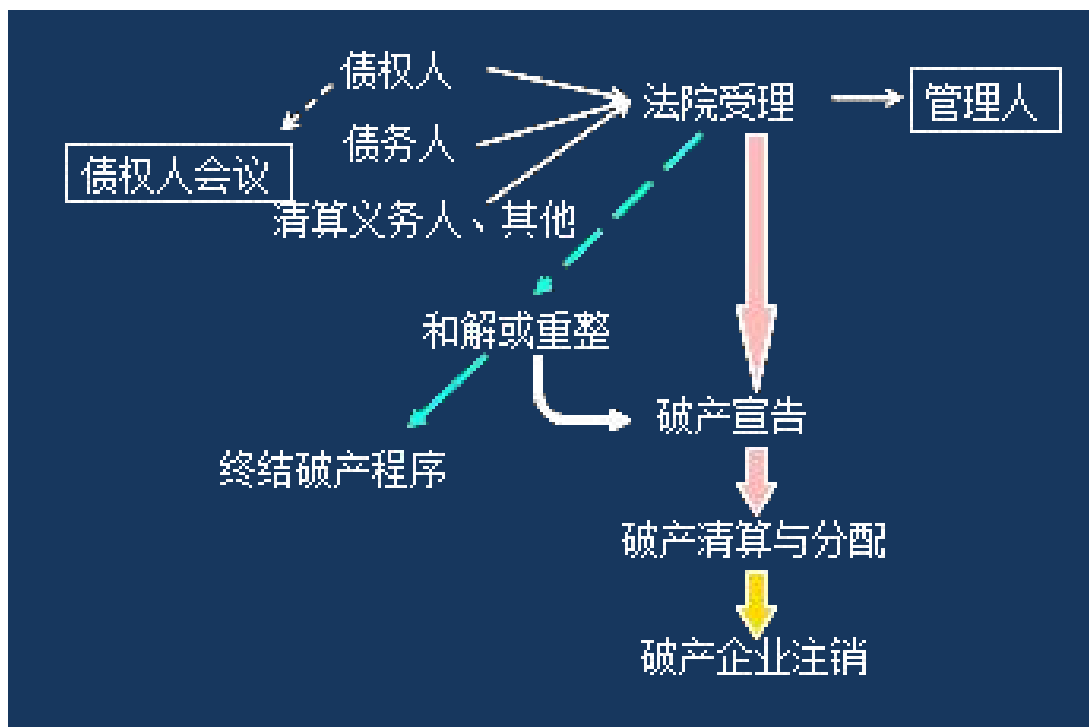
本章考情分析

知识点详解

本章主要内容



本章考情分析



第1节 破产法律制度概述

掌握：破产法的适用范围★★★

主体适用范围	①所有的企业法人 ②个人独资企业 ③合伙企业 ④资不抵债的民办学校 ⑤金融机构实施破产的，国务院可以依据《企业破产法》和其他有关法律的规定制定实施办法。 【注意】 法人破产清算完毕，投资人不再清偿债务；个人独资、合伙企业清算完毕，投资人继续依法清偿债务。
地域适用范围	当然适用于中国境内； 并且对债务人在中国领域外的财产发生效力

第1节 破产法律制度概述

【例题·单选题】根据企业破产法律制度的规定，下列表述中，正确的是（ ）。(2010年)

- A. 国有企业破产属政策性破产，不适用《企业破产法》
- B. 金融机构实施破产的，由国务院根据《商业银行法》等法律另行制度破产实施办法，不适用《企业破产法》
- C. 民办学校的破产清算可以参照适用《企业破产法》规定的程序
- D. 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不发生效力

第1节 破产法律制度概述

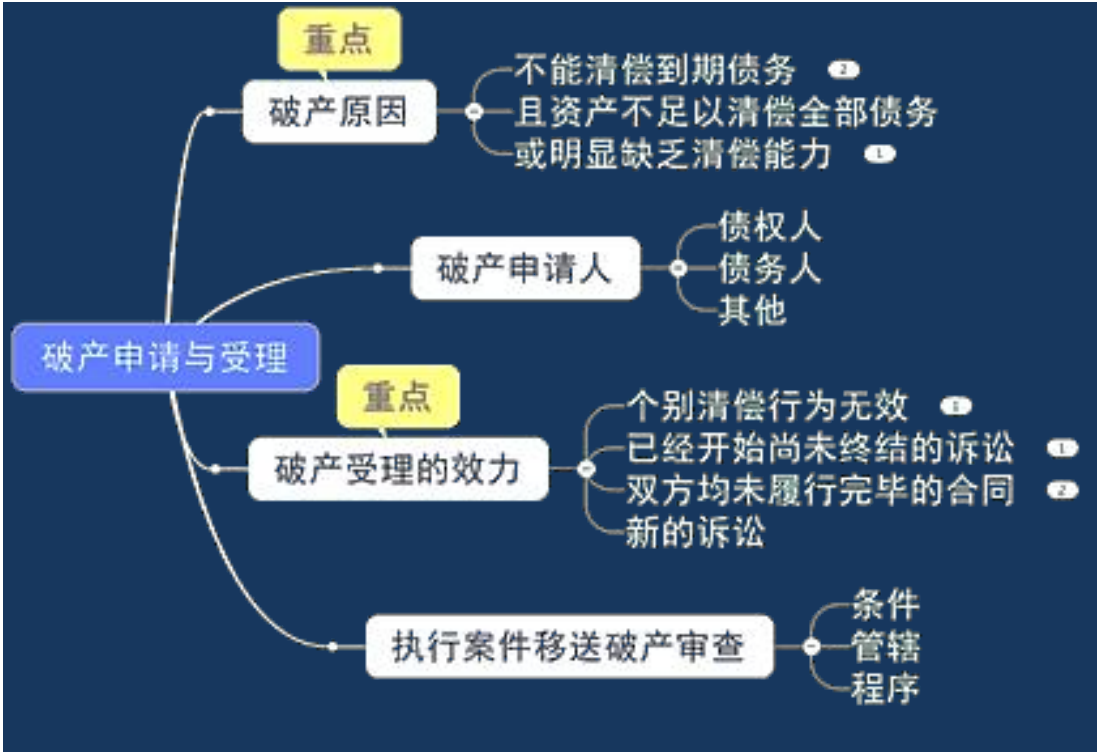
『正确答案』C

『答案解析』在《企业破产法》施行前国务院规定的期限和范围内的国有企业实施破产的特殊事宜，按照国务院有关规定办理；政策性破产已经不再适用，因此选项A错误；金融机构

实施破产的，国务院可以依据《企业破产法》和其他有关法律的规定制定实施办法，因此选项 B 错误；依法开始的破产程序，对债务人在中华人民共和国领域外的财产发生效力，因此选项 D 错误。

第 1 节 破产法律制度概述

二、破产原因



第 1 节 破产法律制度概述

1. 破产原因的总规则：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。

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
债务人不能清偿到期债务，且明显缺乏清偿能力	■ 债权人提出破产 ■ 债务人提出破产+资不抵债状况形式审查难以判断

第 1 节 破产法律制度概述

【注意】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，其他人对其负债的连带责任、担保责任，不能视为债务人的清偿能力或其延伸。★

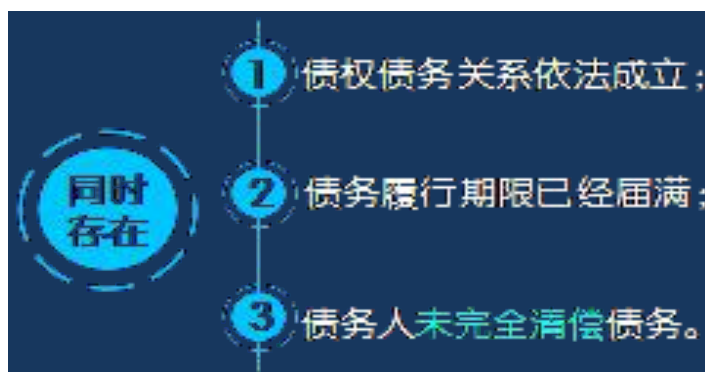
第 1 节 破产法律制度概述

【注意】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，人民法院不予支持。（2014 年、2018 年案例分析）

第 1 节 破产法律制度概述

2. “债务人不能清偿到期债务”的界定：

同时存在：



第1节 破产法律制度概述

3. “资不抵债”的界定:

(1) 债务人的资产负债表,或者审计报告、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,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。

(2) 当利害关系人对债务人出具的资产负债表存在异议时,可以中介机构出具的具有更高公信力与证明力的审计报告和资产评估报告作为判断债务人资产与负债总额的依据。

第1节 破产法律制度概述

★4. “明显缺乏清偿能力”的界定:

债务人账面资产虽大于负债,但存在下列情形之一,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;
- (3) 经人民法院强制执行,无法清偿债务;

第1节 破产法律制度概述

【注意】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;
- (5) 导致债务人丧失清偿能力的其他情形。

【口诀】人走财无,执行扭亏难

第1节 破产法律制度概述

【例题(综合题节选)】(2015年)A公司因拖欠B公司债务被诉至人民法院并败诉。判决生效后,经人民法院强制执行,A公司仍无法完全清偿B公司债务。A公司的债权人C公司知悉该情况后,于2014年7月30日向人民法院提出对A公司的破产申请。A公司提出异议:第一,A公司账面资产仍大于负债;第二,C公司并未就其债权向A公司提出清偿要求,因此不能直接判断其债权能否获得清偿。人民法院驳回异议,于8月12日受理破产申请。

第1节 破产法律制度概述

问:A公司就破产申请提出的两项异议是否成立?并分别说明理由。

第1节 破产法律制度概述

『正确答案』A公司就破产申请提出的第一项异议不成立。根据企业破产法律制度的规定,债务人账面资产虽大于负债,但经人民法院强制执行仍无法清偿债务的,应当认定其明显缺乏清偿能力。A提出的第二项异议也不成立。

因为任何债务不能执行都说明债务人明显缺乏清偿能力,故只要债务人的任何一个债权人经人民法院强制执行未能得到清偿,其每一个债权人就均有权申请其破产。

第 1 节 破产法律制度概述

【例题·单选题】因 A 公司未能偿还对 B 公司的债务，B 公司向人民法院提出对 A 公司进行破产清算的申请。以下能够成为法院不受理 A 公司破产申请的理由的是（ ）。

- A. A 公司对 B 公司的债务尚未到期
- B. A 公司认为自己对 B 公司的债务，有 C 公司做连带保证人，C 公司有清偿能力
- C. A 公司认为自己账面资产超过负债，只是实物资产难以变现，未达到资不抵债的程度
- D. A 公司认为自己账面资产超过负债，只是法定代表人下落不明，没有人员管理财产，不便清偿债务

第 1 节 破产法律制度概述

『正确答案』 A

『答案解析』 本题考核破产原因。债务人以保证人尚有清偿能力、财产无法变现不能清偿债务、法定代表人下落不明且无其他人员管理负责财产，无法清偿债务为由提出抗辩异议，法院不予支持。

第 1 节 破产法律制度概述

三、破产申请的提出

1. 提出破产申请的当事人：

债权人	重整 or 破产清算 【补充 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。 【补充 2】对破产人特定财产有担保的债权人有破产申请权。 【补充 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。
债务人	重整、和解、破产清算

第 1 节 破产法律制度概述

清算组	法院指定的清算组在清理时，发现公司财产不足清偿债务的，可以与债权人协商制订有关债务清偿方案，清偿方案经全体债权人确认且不损害其他利害关系人利益的，法院可依清算组的申请裁定予以认可。债权人对债务清偿方案不予确认或人民法院不予认可的，清算组应向人民法院申请宣告破产。
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或破产清算。

【注意】和解申请只能由债务人提出。

第 1 节 破产法律制度概述

2. 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：金融机构、上市公司的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 1 节 破产法律制度概述

3. 举证责任：

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

4. 撤回：法院受理破产申请前，申请人可请求撤回申请。

第1节 破产法律制度概述

【例题·多选题】下列各项中，关于破产申请的提出，说法正确的有（ ）。

- A. 对破产人的特定财产享有担保权的债权人享有破产申请权
- B. 税务机关和社会保险机构享有对债务人的破产清算申请权
- C. 负有清算责任的清算组也可以提出破产申请
- D. 商业银行、证券公司、保险公司等金融机构有法定破产原因的，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、和解或者破产清算的申请

第1节 破产法律制度概述

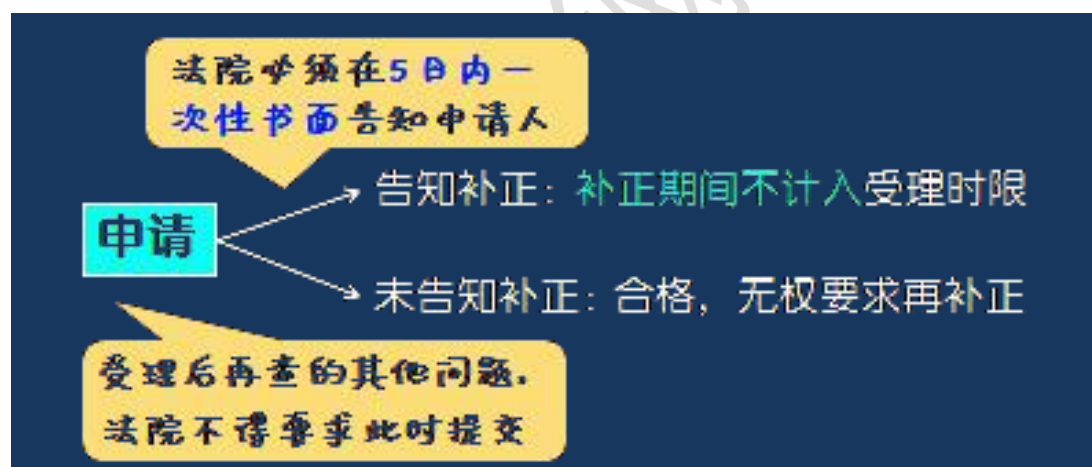
『正确答案』ABC

『答案解析』本题考核破产申请。商业银行、证券公司、保险公司等金融机构有法定破产原因的，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或者破产清算的申请。

第1节 破产法律制度概述

四、破产受理程序

（一）资料审查



第1节 破产法律制度概述

（二）不予受理的无效理由

1. 债务人以其具有清偿能力或资产超过负债为由提出抗辩异议，但又不能立即清偿债务或与债权人达成和解的，其异议不能成立。

【分析】债权人提出申请的条件是不能清偿到期债务，且明显缺乏清偿能力，无需考虑资不抵债。

第1节 破产法律制度概述

2. 在债务人对债权人申请人是否享有债权提出异议时，如果人民法院能够依据双方签订的合同、支付凭证、对账单和还款协议等主要证据确定债权存在，且债务人没有相反证据和合理理由予以反驳的，法院对其异议应不予支持。

3. 债务人对债权人申请人享有债权的数额提出异议时，如果存在双方无争议的部分债

权数额，且债务人对该数额已经丧失清偿能力不能立即清偿，则此项异议同样不能阻止法院受理破产申请，虽然对双方有争议的那部分债权仍需通过诉讼解决。

第1节 破产法律制度概述

4. 债务人对申请人的债权是否存在担保等提出异议，因不影响破产原因的成立，也是不能成为阻止提出破产申请的理由，不影响法院对破产申请的受理。

5. 相关当事人以申请人未预先交纳诉讼费用为由，对破产申请提出异议的，人民法院不予支持。

【分析】破产案件的诉讼费用从债务人财产中拨付。

第1节 破产法律制度概述

6. 债务人不能提交或拒不提交有关材料的，不影响法院对破产申请的受理和审理。不能以债权人无法提交债务人财产状况说明等为由，不受理债权人的申请。

7. 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。

【链接】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属于明显缺乏清偿能力，债权人可以提出破产申请。

第1节 破产法律制度概述

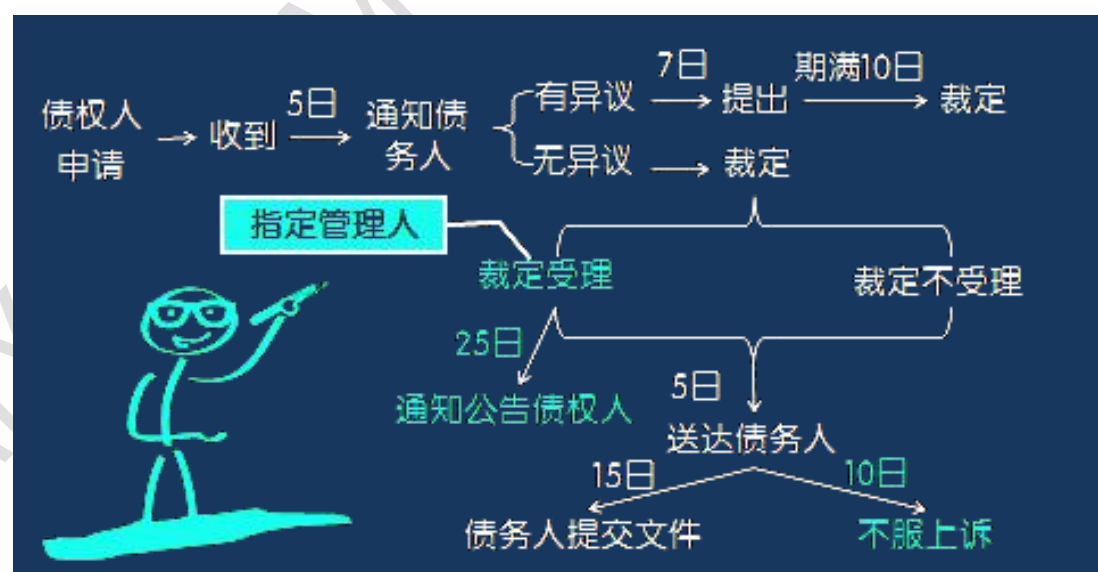
8. 债权人申请动机不纯和债务人存在资产不明等逃债行为不是拒绝受理案件的理由。

9. 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。

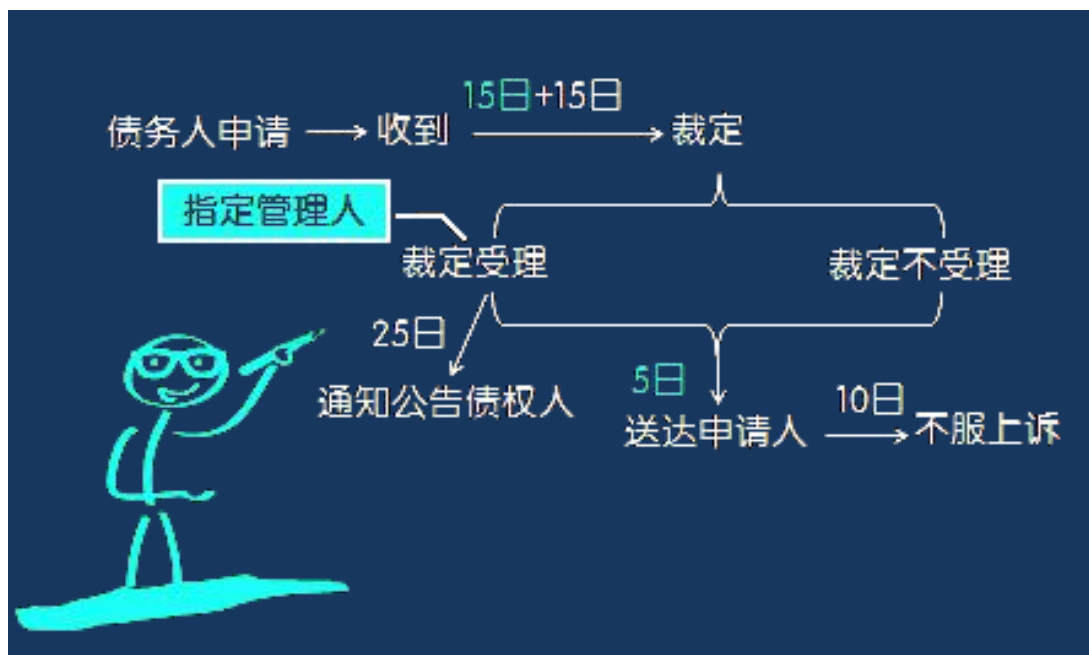
【链接】由于债务人财产的市场价值发生变化导致其在案件受理后破产原因消失的，不影响破产案件的受理与继续审理，人民法院不得裁定驳回申请，债务人可以通过和解、重整等方式结束破产程序。

第1节 破产法律制度概述

（三）受理的时间性规定



第1节 破产法律制度概述



第1节 破产法律制度概述

	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日内送达债务人和申请人→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1节 破产法律制度概述

（四）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日内向上一级人民法院提起上诉
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	【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。

第1节 破产法律制度概述

【例题·多选题】根据《企业破产法》，关于破产申请受理程序的说法，正确的有（ ）。

- A. 以申请人未预先交纳诉讼费用为由，对破产申请提出异议的，人民法院不予支持
- B. 法院不予受理破产申请和驳回破产申请均应以裁定形式作出
- C. 债务人应在人民法院受理破产申请的裁定送达之日起45日内，向人民法院提交财产状况说明、债务债权清册、财务会计报告等资料
- D. 人民法院裁定受理破产申请后，应当自裁定受理破产申请之日起30日内通知已知债权人，并予以公告

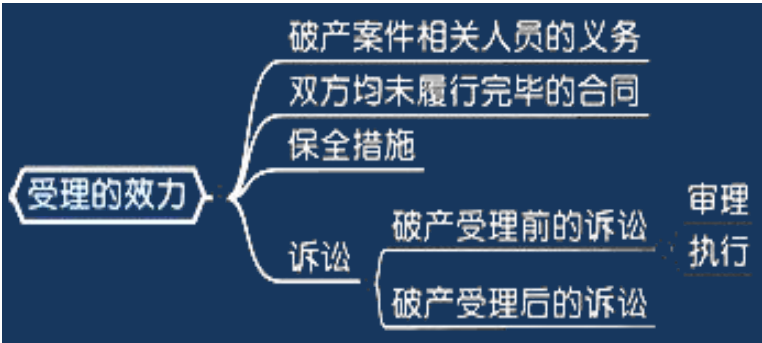
第1节 破产法律制度概述

『正确答案』AB

『答案解析』本题考核破产受理程序。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、有关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。所以选项 C 错误。人民法院应当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。所以选项 D 错误。

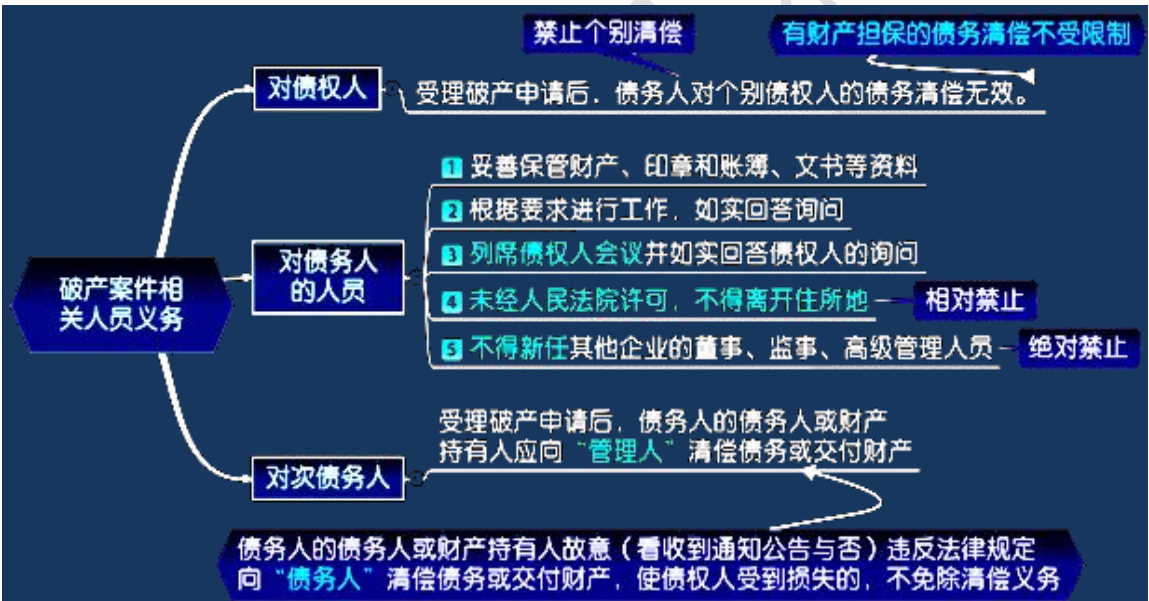
第 1 节 破产法律制度概述

(五) 破产受理效力



第 1 节 破产法律制度概述

1、破产案件相关人员的义务★



第 1 节 破产法律制度概述

2、均未履行完毕的合同

(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。
【链接】买卖合同双方在合同中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，管理人有权决定解除或者继续履行合同。

第 1 节 破产法律制度概述

(2) 选择权：

决定者	管理人决定解除或者继续履行合同
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。 【注意】 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，但如果是此后双方均同意继续履行合同，合同仍可继续履行。
---	---

第 1 节 破产法律制度概述

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
次数	只享有一次性的合同选择履行权，不得反向再次或多次行使 【注意】 并不排斥其在选择合同继续履行后，再依据《合同法》有关规定及双方的约定要求解除合同，或在解除合同后，当事人之间又协商签订新的有关合同。	
表示	明示或默示（以实际行为表明履行，包括买卖合同中接收对方交付的标的物、租赁合同中接收租金且对履行不提出异议）	

第 1 节 破产法律制度概述

(3) 结果：

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 1 节 破产法律制度概述

【例题·单选题】(2009 年) 2008 年 7 月，甲、乙两公司签订一份买卖合同。按照合同约定，双方已于 2008 年 8 月底前各自履行了合同义务的 50%，并应于 2008 年年底将各自剩余的 50% 的合同义务履行完毕。2008 年 10 月，人民法院受理了债务人甲公司的破产申请。2008 年 10 月 31 日，甲公司管理人收到了乙公司关于是否继续履行该买卖合同的催告，但直至 2008 年 12 月初，管理人尚未对乙公司的催告做出答复。下列关于该买卖合同的表述中，正确的是（ ）。

第 1 节 破产法律制度概述

- A. 乙公司应当继续履行合同
- B. 乙公司无需继续履行合同
- C. 乙公司有权要求管理人就合同履行提供担保
- D. 乙公司有权就合同约定的违约金申报债权

第 1 节 破产法律制度概述

『正确答案』B

『答案解析』本题考核破产受理的效力。根据规定，人民法院受理破产申请后，管理人对破产申请受理前成立而债务人和对方当事人均未履行完毕的合同有权决定解除或者继续履行，并通知对方当事人。管理人自破产申请受理之日起 2 个月内未通知对方当事人，或者自收到

对方当事人催告之日起 30 日内未答复的，视为解除合同。所以本题情形视为解除合同，乙公司无需继续履行合同。

第 1 节 破产法律制度概述

(三)、保全措施的处理（2017 年案例分析）

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。★
【补充】保全措施，既包括民事诉讼保全措施，也包括在行政处罚程序中的保全措施，如海关、工商管理部门等采取的财产扣押、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。

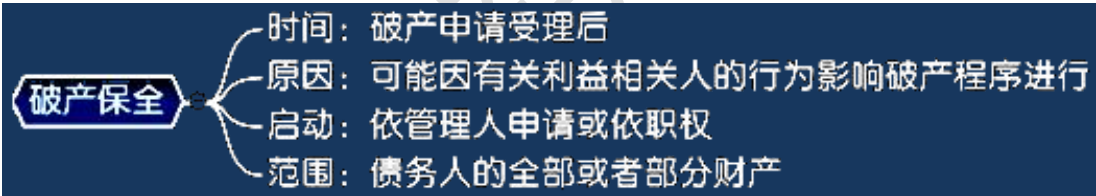
第 1 节 破产法律制度概述

(1) 原有保全的处理：

解除	对债务人财产已采取保全措施的相关单位，在知悉人民法院已裁定受理有关债务人的破产申请后，应当依照企业破产法第 19 条的规定及时解除对债务人财产的保全措施。（NOT 通知）
恢复	<p>（1）人民法院受理破产申请后至破产宣告前裁定驳回破产申请，或者依据企业破产法第一百零八条的规定裁定终结破产程序的，应当及时通知原已采取保全措施并已依法解除保全措施的单位按照原保全顺位恢复相关保全措施。</p> <p>（2）在已依法解除保全的单位恢复保全措施或者表示不再恢复之前，受理破产申请的人民法院不得解除对债务人财产的保全措施。</p> <p>【总结】驳回终结，通知恢复（原保全），未作表示，不得解除（现保全）。</p>

第 1 节 破产法律制度概述

(2) 破产保全的处理：



破产申请受理后，对于可能因有关利益相关人的行为或者其他原因，影响破产程序依法进行的，受理破产申请的人民法院可以根据管理人的申请或者依职权，对债务人的全部或者部分财产采取保全措施。

第 1 节 破产法律制度概述

【例题·单选题】（2012 年）甲公司因负债被债权人申请破产，人民法院受理了该破产申请。下列行为符合法律规定的是（ ）。

- A. 甲公司向乙公司清偿 18 万元债务
- B. 管理人为了维护甲公司的利益，解除了甲公司与丙公司订立但双方均未履行的保管合同
- C. 丁公司向甲公司清偿了 20 万元
- D. 乙法院因民事执行需要查封了甲公司一栋已出租的门市房并继续执行，不予中止

第 1 节 破产法律制度概述

『正确答案』B

『答案解析』本题考核破产保全与破产受理。选项 A：人民法院受理破产申请后，债务人对个别债权人的债务清偿无效；选项 C：次债务人应当向管理人清偿；选项 D：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。

第 1 节 破产法律制度概述

（四）破产受理对诉讼的影响

1. 破产受理前诉讼的审理：

（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”或者仲裁应当“中止”；在管理人接管债务人的财产后，该诉讼或者仲裁“继续进行”。

第 1 节 破产法律制度概述

（2）个别清偿诉讼：

情形	代位权	主张次债务人代替债务人直接向其偿还债务 ■甲公司→A 破产企业→B 企业（次债务人）
	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、实际控制人等直接向其承担出资不实或者抽逃出资责任 ■甲公司→A 破产企业→未尽出资义务或抽逃者及其协助者
	人格混同	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 ■公司→A 破产企业→A 企业股东

第 1 节 破产法律制度概述

处理★	<p>破产申请受理前，债权人就债务人财产提起“个别清偿诉讼”，破产申请受理时案件尚未审结的，人民法院应当“中止审理”。</p> <p>①债务人破产宣告后，人民法院应当依照企业破产法第四十四条的规定“判决驳回”债权人的诉讼请求。但是，债权人一审中变更其诉讼请求为追收的相关财产归入债务人财产的除外。</p> <p>②债务人破产宣告前，人民法院裁定驳回破产申请或者终结破产程序的，上述中止审理的案件应当依法恢复审理。</p>
-----	--

第 1 节 破产法律制度概述

2. 破产受理前诉讼的执行：

（1）人民法院受理破产申请后，有关债务人财产的执行程序应当“中止”。★

【补充】个别清偿诉讼的执行：破产申请受理前，债权人就债务人财产向人民法院提起本规定第二十一条第一款所列诉讼，人民法院已经作出生效民事判决书或者调解书但尚未执行完毕的，破产申请受理后，相关执行行为应当依据企业破产法第十九条的规定中止，债权人应当依法向管理人申报相关债权。

第 1 节 破产法律制度概述

（2）财产归属债务人：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依法予以纠正。依法执行回转的财产，人民法院应当认定为债务人财产。

第 1 节 破产法律制度概述

3. 破产受理后诉讼的审理：

（1）管辖：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。

（2）个别清偿诉讼：（2014 年、2017 年案例分析）



第 1 节 破产法律制度概述

破产申请受理后，债权人就债务人财产向人民法院提起本规定第二十一条第一款所列诉讼（即个别清偿诉讼）的，人民法院不予受理。

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，债权人会议依据企业破产法第二十二的规定，申请人民法院更换管理人的，人民法院应予支持。

第 1 节 破产法律制度概述

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，或依法申请合并破产的，人民法院应予受理。★

第 1 节 破产法律制度概述

【总结】个别清偿诉讼

尚未终结审理	中止审理→驳回（宣告破产）or 恢复审理（驳回终结）
尚未执行完毕	中止执行→向管理人申报债权
受理后诉讼	不受理→要求管理人追收

第 1 节 破产法律制度概述

【例题·单选题】债权人甲于 2014 年 3 月 11 日向法院提出要求乙公司破产的申请，法院于 3 月 14 日通知乙公司，并于 3 月 27 日裁定受理破产申请。下列说法中，错误的是（ ）。

- A. 乙公司于 3 月 30 日对丙公司债权的清偿无效
- B. 人民法院 2 月 7 日对乙公司财产实施的保全措施应予解除
- C. 丁公司对乙公司提出的个别清偿诉讼尚未终结，现在应予中止
- D. 3 月 27 日之后，有关乙公司的民事诉讼，所有法院不再受理

第 1 节 破产法律制度概述

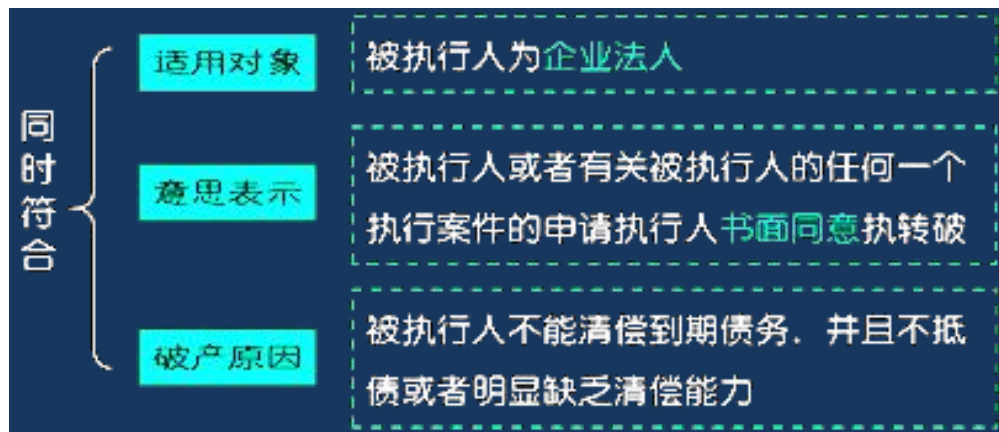
『正确答案』D

『答案解析』本题考核破产受理的效力。破产申请受理后，债务人个别清偿行为无效，所以 A 正确。破产申请受理后，针对债务人所有保全措施都要解除，所以 B 正确。破产申请受理后，个别清偿诉讼应中止，所以 C 正确。破产申请受理后，有关债务人的民事诉讼应当由受理破产案件的法院受理，所以 D 错误。

第 1 节 破产法律制度概述

(五)、执行案件的移送破产审查

1、执转破的条件



第 1 节 破产法律制度概述

2、执转破案件的管辖（2018 年案例分析）

(1) 地域管辖：由被执行人住所地法院管辖。

(2) 级别管辖：以中级人民法院管辖为原则、基层人民法院管辖为例外。中级人民法院经高级人民法院批准，也可以将案件交由具备审理条件的基层人民法院审理。

第 1 节 破产法律制度概述

3、执转破的征询、决定程序

(1) 征询：

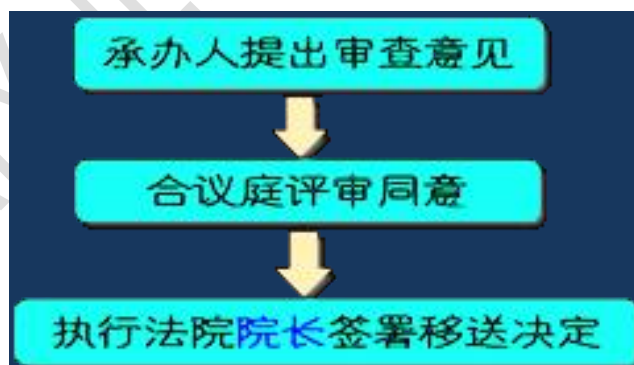
①执行法院采取财产调查措施后，发现被执行人符合破产原因的，应当及时询问申请执行人、被执行人是否同意将案件移送破产审查。

②申请执行人、被执行人均不同意移送且无人申请破产的，企业法人的其他已经取得执行依据的债权人申请参与分配的，人民法院不予支持。

第 1 节 破产法律制度概述

(2) 内部决定程序：

①一般程序：



②异地移送：基层法院拟向异地法院移送执转破案件时，应先报请其“所在地的中级人民法院执行部门” 审核同意后才能移送。

第1节 破产法律制度概述

(3) 决定移送的异议处理

①执行法院作出移送决定后，应当于五日内送达申请执行人和被执行人。

②申请执行人或被执行人对决定有异议的，可以在受移送法院破产审查期间提出，由受移送法院一并处理。

第1节 破产法律制度概述

4、决定移送对执行的影响

(1) 决定移送与中止执行

①常规处理：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。

【注意】《破产法》关于中止执行的时点为破产申请受理后，而执转破程序中的中止执行时点则前移至执行法院作出移送决定之后。

第1节 破产法律制度概述

②例外情况：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。但变价处置的价款不能直接分配，执行法院应当在收到裁定书之日起七日内，将该价款移交破产管理人或受理破产案件的法院。

第1节 破产法律制度概述

(2) 决定移送与继续保全

①在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。

②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1节 破产法律制度概述

5、材料移送、立案与破产审查

(1) 材料移送

①执行法院作出移送决定后，应当向受移送法院移送材料。移送的材料由受移送法院的立案庭负责接收。

②移送的材料不完备或内容错误，影响受移送法院认定破产原因是否具备的，受移送法院可以要求执行法院于十日内补齐、补正，该期间不计入受移送法院破产审查的期间。

③受移送法院对执行法院依法决定移送的材料必须接受，不得以材料不完备等为理由拒绝接受。

第1节 破产法律制度概述

(2) 立案

立案部门经审核认为移送材料完备的应登记立案，并及时将案件移送破产审判部门进行破产审查。

【分析】破产申请审查案件立案后，仅意味着人民法院决定通过司法程序对债务人是否具备破产原因进行审理，并不代表破产程序已经启动。

第1节 破产法律制度概述

(3) 破产审查

①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三十日内作出是否受理的裁定。

②受移送法院作出裁定后，应当在五日内送达申请执行人、被执行人，并送交执行法院。

【注意】执行费用的清偿：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1节 破产法律制度概述

6、裁定受理后财产的移交

(1) 执行法院收到受移送法院受理裁定后，应当于7日内将“已经扣划到账”的银行存款、实际扣押的动产、有价证券等被执行人财产移交给受理破产案件的法院或管理人。

第1节 破产法律制度概述

(2) 执行法院收到受移送法院受理裁定时，已通过拍卖程序处置且“成交裁定已送达”买受人的拍卖财产，通过以物抵债偿还债务且“抵债裁定已送达”债权人的抵债财产，“已完成转账、汇款、现金交付”的执行款，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。

【注意】通过司法拍卖、以物抵债清偿债务的，标的物所有权自拍卖成交裁定、抵债裁定送达买受人或者接受抵债物的债权人时转移。

第1节 破产法律制度概述

【示例】问1：执行法院已收到扣划到账的银行存款，但是尚未支付给债权人，执行法院是否应向受移送法院移交该存款？

【正确答案】应向受移送法院或管理人移交该存款。

第1节 破产法律制度概述

问2：执行法院已将扣划到账的银行存款支付给债权人，执行法院是否应向受移送法院移交该存款？

【正确答案】不得移交。根据规定，已完成转账、汇款、现金交付的执行款，不属于被执行人财产，不再移交。

第1节 破产法律制度概述

问3：假设执行法院将被执行人的一辆汽车以抵债的方式向债权人清偿，抵债裁定送达债权人，但汽车尚未交付。执行法院是否应向受移送法院移交该汽车？

【正确答案】不得移交。根据规定，已通过以物抵债偿还债务且抵债裁定已送达债权人的抵债财产，不属于被执行人财产，不再移交。

第1节 破产法律制度概述

7、受移送法院裁定不予受理或驳回申请的后续处理

(1) 恢复执行：受移送法院做出不予受理或驳回申请裁定的，应当在“裁定生效”后7日内将接收的材料、被执行人的财产退回执行法院，执行法院应当恢复对被执行人的执行。

(2) 一次移送原则：受移送法院作出不予受理或驳回申请的裁定后，人民法院不得重复启动执行案件移送破产审查程序。

第1节 破产法律制度概述

【补充】申请执行人或被执行人以有新证据足以证明被执行人已经具备了破产原因为由，再次要求将执行案件移送破产审查的，人民法院不予支持。但是，申请执行人或被执行人可以直接向具有管辖权的法院提出破产申请。

第1节 破产法律制度概述

8、受移送法院裁定宣告破产

受移送法院裁定宣告被执行人破产或裁定终止和解程序、重整程序的，应当自裁定作

出之日起5日内送交执行法院，执行法院应当裁定“终结”对被执行人的执行。

第1节 破产法律制度概述

9、执转破的监督制约

(1) 受移送法院拒绝接收移送的材料，或者收到移送的材料后不按规定的期限作出是否受理裁定的，执行法院可函请受移送法院的上一级法院进行监督。上一级法院收到函件后应当指令受移送法院在10日内接收材料或作出是否受理的裁定。

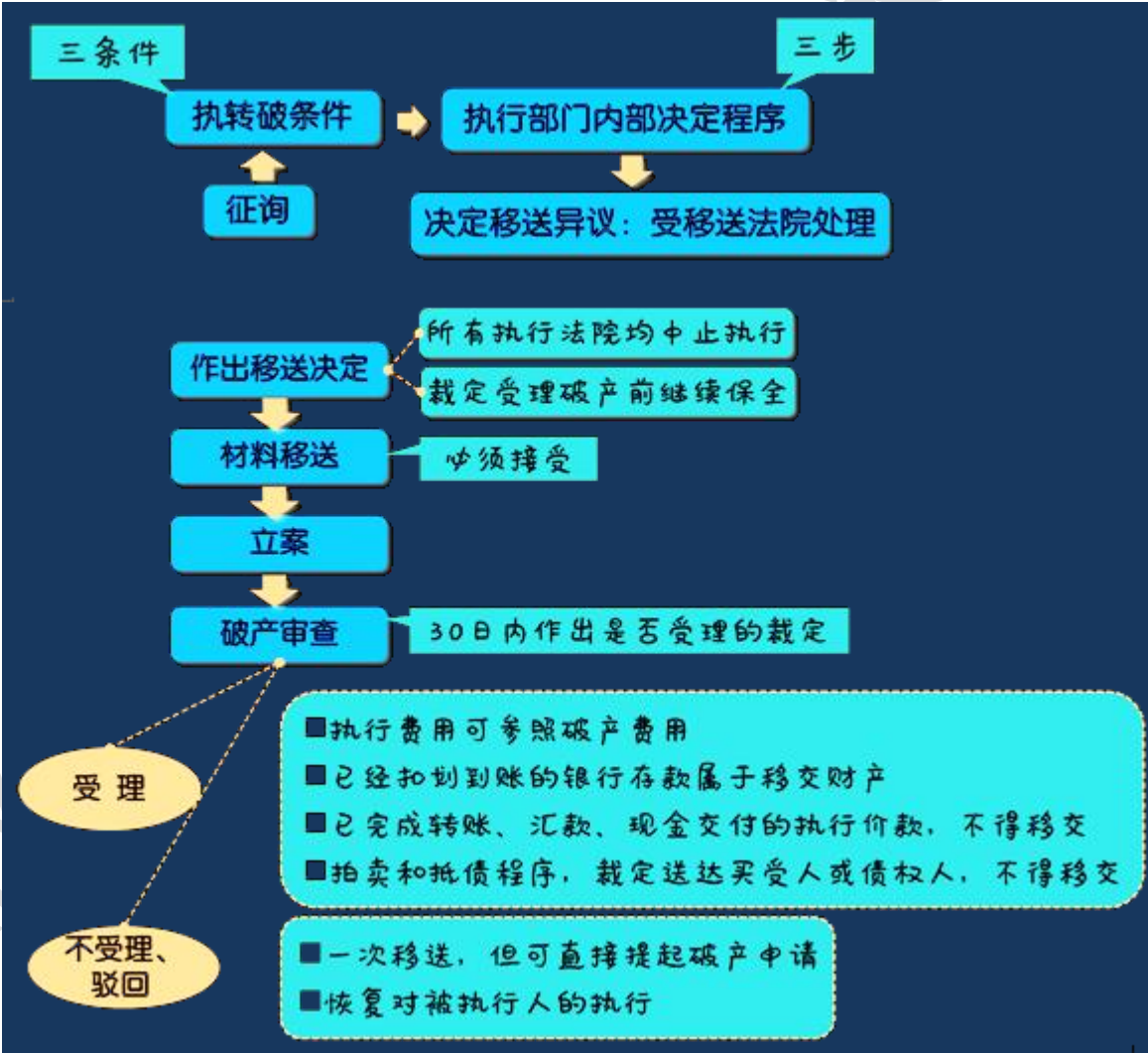
第1节 破产法律制度概述

(2) 受移送法院收到上级法院的通知后，10日内仍不接收材料或不作出是否受理裁定的，上一级法院可以径行对移送破产审查的案件行使管辖权。上一级法院裁定受理破产案件的，可以指令受移送法院审理。

第1节 破产法律制度概述

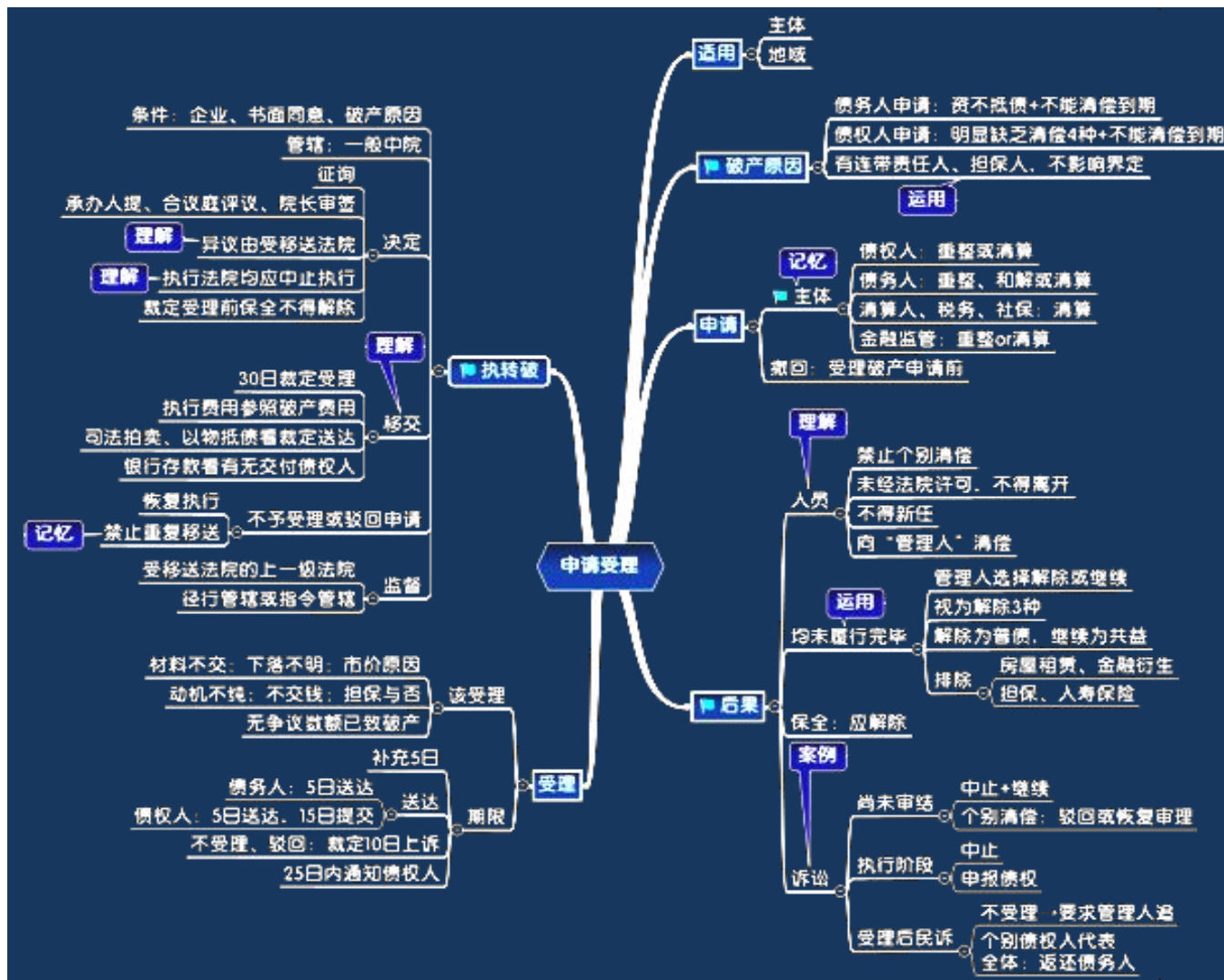
【总结】

执转破的总结



第1节 破产法律制度概述

■ 本节导图：



第2节 管理人制度

管理人:

人民法院依法受理破产申请的同时指定的,全面接管破产企业并负责破产财产的保管、清理、估价、处理和分配,总管破产事务的人。

第2节 管理人制度

一、管理人的资格与指定

1. 产生办法:

管理人由人民法院指定。债权人会议认为管理人不能依法、公正执行职务或者有其他不能胜任职务情形的,可以申请人民法院予以更换。★

【分析】债权人会议对管理人的人选只有建议权,最终由法院指定或更换。

第2节 管理人制度

2. 管理人的种类:

清算组	案件范围: ①破产申请受理前,根据规定已经成立的清算组,法院认为符合有关规定的案件; ②纳入国家计划的国有企业政策性破产案件(已废止); ③金融机构破产案件。
-----	--

社会中介机构	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
中介机构取得执业资格的人员	案件范围：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，可指定管理人名册中的个人为管理人。

第2节 管理人制度

3. 任职条件：

(1) 有下列情形之一的，不得担任管理人：★

- 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2节 管理人制度

(2) 因利害关系不得担任管理人：

时间	与XX的关系	中介机构、清算组成员	中介机构、清算组派出人员、个人管理人
	债务(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(权)人	控股股东或者实际控制人	
		财务顾问、法律顾问	
		董事、监事、高级管理人员	
		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	

第2节 管理人制度

4. 管理人的指定方式：

随机	一般破产案件指定管理人的主要方式		
竞争	适用	适用于商业银行、证券公司、保险公司等金融机构或者在全国范围有重大影响、法律关系复杂、债务人财产分散的企业破产案件	
	数量	参与竞争的社会中介机构不得少于 3 家	
	通过	经评审委员会成员 1/2 以上通过	
接受推荐	对于经过行政清理、清算的商业银行、证券公司、保险公司等金融机构的破产案件，法院可以在金融监督管理机构推荐的社会中介机构中指定管理人		

第2节 管理人制度

【例题·单选题】(2013年) 2013年6月1日，人民法院受理了对甲公司提起的破产申请。根据企业破产法律制度的规定，下列人员中，有资格担任管理人的是()。

- A. 3年前被吊销执业证书，但现已重获执业资格的会计师乙
- B. 曾于2008年1月1日至2009年12月31日担任甲公司法律顾问的丙律师事务所
- C. 甲公司董事丁
- D. 甲公司监事会主席的妻子戊

第2节 管理人制度

『正确答案』B

『答案解析』本题考核管理人的资格。根据规定，曾被吊销相关专业执业证书的人员，不得担任破产管理人，因此选项A不选；现在担任或者在人民法院受理破产申请前3年内曾经担任债务人、债权人的财务顾问、法律顾问的，属于需要回避的利害关系，选项B中，由于已经超出了3年，因此可以担任；现在担任或者在人民法院受理破产申请前3年内曾经担任债务人、债权人的董事、监事、高级管理人员的，属于有利害关系，因此选项C不得担任；

第2节 管理人制度

与债权人或者债务人的控股股东、董事、监事、高级管理人员存在夫妻、直系血亲、三代以内旁系血亲或者近姻亲关系的，属于利害关系人，因此选项D不得担任。

第2节 管理人制度

二、管理人的报酬

1. 谁确定：管理人的报酬由法院确定。债权人会议对管理人的报酬有异议，有权向法院提出。

2. 哪里出：应列入破产财产分配方案（属于破产费用）。——并非由法院支付

【新增】管理人的报酬原则上应当根据破产案件审理进度和管理人履职情况分别支付。案情简单、耗时较短的破产案件，可以在破产程序终结后一次性向管理人支付报酬（2019年新增）

第2节 管理人制度

3. 怎么算：

（1）人民法院应根据债务人“最终清偿的财产价值总额”（无财产担保的财产价值），分段确定管理人报酬（确定的是上限）。担保权人优先受偿权的担保物价值，不计入财产价值总额。

【注意】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。（2015年、2018年案例分析）

（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2节 管理人制度

4. 出不出：★

（1）清算组中有关政府部门派出的工作人员参与工作的，不收取报酬。

（2）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；破产清算事务所通过聘用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。——该自己做的不做，费用自己掏腰包

第2节 管理人制度

【注意】管理人经人民法院许可聘用企业经营管理人员，或者管理人确有必要聘请其他社会中介机构或者人员处理重大诉讼、仲裁、执行或者审计等专业性较强工作，如需费用需要列入破产费用的，应当经债权人会议同意（2019年新增）

第2节 管理人制度

【例题·多选题】（2014年）甲会计师事务所被人民法院指定为乙企业破产案件中的管理人。甲向债权人会议报告的有关报酬方案的下列内容中，符合企业破产法律制度规定的有（ ）。

- A. 将乙为他人设定抵押权的财产价值计入计酬基数
- B. 甲就自己为将乙的抵押财产变现而付出的合理劳动收取适当报酬
- C. 对受当地政府有关部门指派参与破产企业清算工作的政府官员不发放报酬
- D. 甲聘用外部专家协助履行管理人职责所需费用从其报酬中支付

第2节 管理人制度

『正确答案』BCD

『答案解析』本题考核管理人报酬。(1) 选项 A: 担保权人优先受偿的担保物价值原则上不计入管理人报酬的标的额;(2) 选项 B: 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;(3) 选项 C: 清算组中有关政府部门派出的工作人员参与工作的, 不收取报酬;(4) 选项 D: 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。

第2节 管理人制度

【例题·多选题】(2012 年) 根据企业破产法律制度的规定, 下列关于破产管理人报酬的表述中, 正确的有 ()。

A. 人民法院采取公开竞争方式指定管理人的, 其报酬方案由市场决定, 不受有关司法解释关于管理人报酬比例范围的限制

B. 在指定清算组担任管理人时, 有关政府部门派出的工作人员参与工作的, 不收取报酬

C. 担保权人优先受偿的担保物价值原则上不计入管理人报酬的标的额

D. 担任管理人的会计师事务所聘用本专业的其他社会中介机构协助变现担保物的, 所需费用可由担保权人承担

第2节 管理人制度

『正确答案』BC

『答案解析』本题考核管理人报酬。人民法院采取公开竞争方式指定管理人的, 可以根据社会中介机构提出的报价确定管理人报酬方案, 但报酬比例不得超过法定的限制范围, 选项 A 错误。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, 选项 D 错误。

第2节 管理人制度

三、管理人的职责与责任

1. 一般职责:

财产管理	■接管债务人的财产、印章和账簿、文书等资料; ■调查债务人财产状况, 制作财产状况报告; ■决定债务人的内部管理事务; ■决定债务人的日常开支和其他必要开支; ■管理和处分债务人的财产
代表权	■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; ■代表债务人参加诉讼、仲裁或者其他法律程序; ■提议召开债权人会议; ■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2节 管理人制度

【注意】管理人应当依法管理和处分债务人财产, 审慎决定债务人内部管理事务, 不得将自己的职责全部或者部分转让给他人。(2019 年新增)

第2节 管理人制度

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；（6）与质权人、留置权人协议以质物、留置物折价清偿债务

第2节 管理人制度

3. 对管理人的监督：

（1）管理人依法执行职务，向法院报告工作，并接受债权人会议和债权人委员会监督。

（2）管理人应当列席债权人会议。管理人没有正当理由不得辞去职务。

第2节 管理人制度

【例题·多选题】根据企业破产法的有关规定，下列各项中，不属于管理人的职责的有（ ）。

- A. 接管债务人的财产、印章和账簿、文书等资料
- B. 管理和处分债务人的财产
- C. 债权人会议召开后，决定继续或者停止债务人的营业
- D. 主持债权人会议

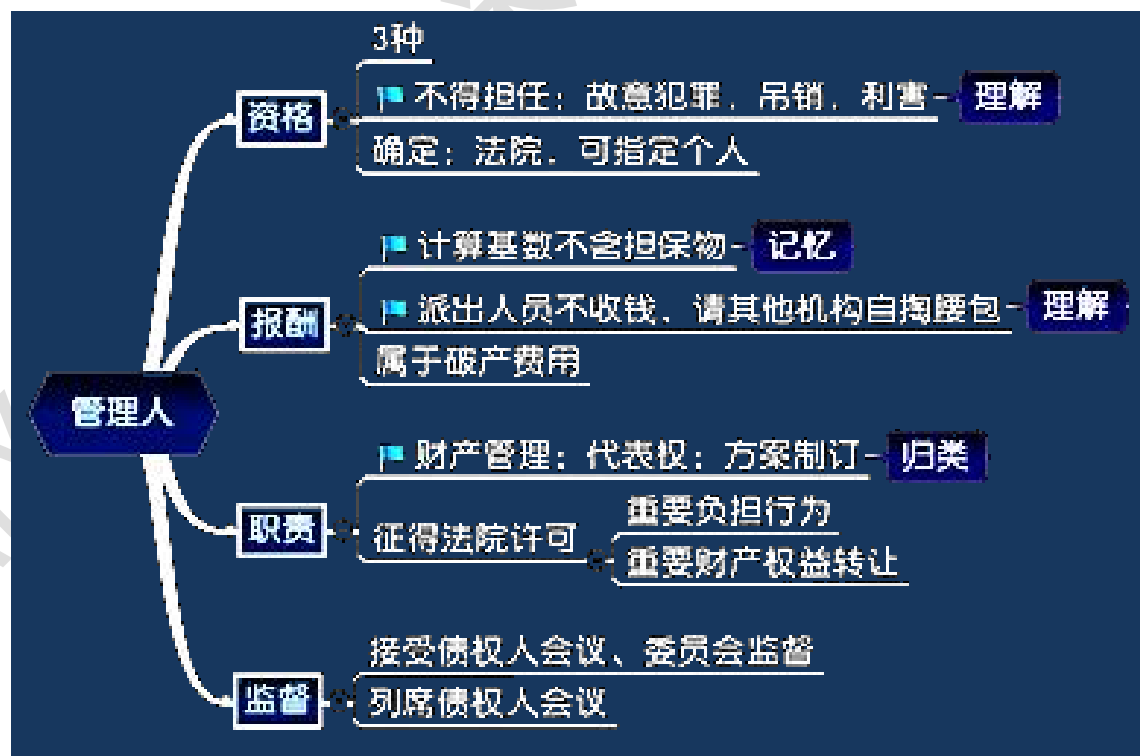
第2节 管理人制度

『正确答案』CD

『答案解析』本题考核管理人职责。根据规定，第一次债权人会议之前，决定继续或者停止债务人的营业属于管理人的职权；第一次债权人会议之后，决定继续或者停止债务人的营业属于债权人会议的职权。主持债权人会议不是管理人的职责。债权人会议主席主持债权人会议。

第2节 管理人制度

■ 本节导图：



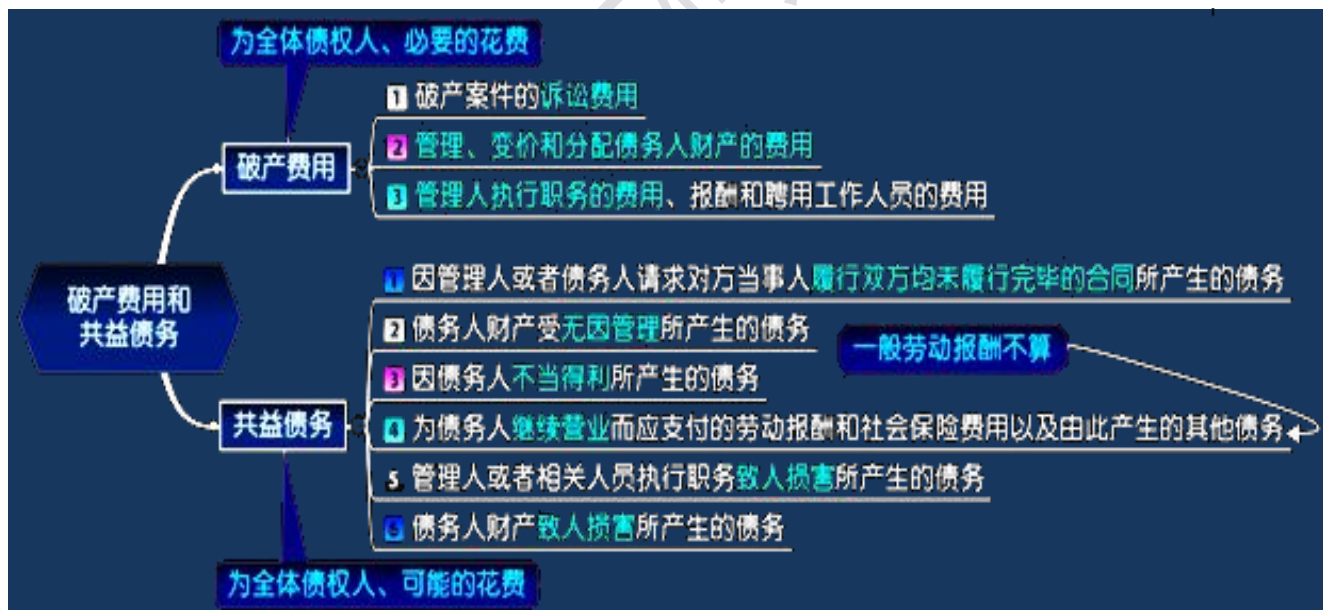
第3节 债务人财产概述



第3节 债务人财产概述

一、破产费用与共益债务

1. 范围：



第3节 债务人财产概述

2. 清偿：

(1) 破产费用和共益债务由债务人财产随时清偿。

【分析】破产费用与共益债务是优先于无财产担保债权的受偿权。

(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。

第3节 债务人财产概述

(4) 如果债务人财产不足以支付破产费用，应当受理破产案件，并作出破产宣告，作出终结破产程序的裁定。

示例

若财产50

破产费用30，共益债务100

50 $\left\{ \begin{array}{l} \text{先破产费用30} \end{array} \right.$

后共益债务20 清偿率为 $20/100=20\%$

假设一笔共益债务30：清偿 $30 \times 20\% = 6$

第3节 债务人财产概述

【例题·单选题】(2016年)根据企业破产法律制度的规定，下列关于破产案件诉讼费用承担的表述中，正确的是()。

- A. 由债权人和债务人分担
- B. 由破产申请人预先支付
- C. 从债务人财产中随时拨付
- D. 由全体债权人按比例分担

第3节 债务人财产概述

『正确答案』C

『答案解析』本题考核破产费用。破产案件的诉讼费用，属于破产费用，从债务人财产中随时清偿。

第3节 债务人财产概述

【例题·多选题】人民法院受理了甲企业的破产案件，经清查，甲企业债务人财产共280万元(不含担保财产)，共需支付破产案件诉讼费用20万元；管理、变价债务人财产的费用320万元；因债务人不当得利所产生的债务100万元和债务人财产致人损害所产生的债务50万元，关于甲企业的清偿问题，下列说法正确的有()。

第3节 债务人财产概述

- A. 管理人应当提请人民法院终结破产程序
- B. 应支付诉讼费用11.43万元；支付管理、变价债务人财产的费用182.86万元；支付因债务人不当得利所产生的债务57.14万元；支付债务人致人损害所产生的债务28.57万元
- C. 应支付诉讼费用16.47万元；支付管理、变价债务人财产的费用263.53万元，剩余债务不再支付
- D. 应支付诉讼费用20万元；支付管理、变价债务人财产的费用177.02万元；支付因债务人不当得利所产生的债务55.32万元；支付债务人致人损害所产生的债务27.66万元

第3节 债务人财产概述

『正确答案』AC

『答案解析』本题考核破产费用与共益债务。根据规定，破产费用和共益债务由债务人财产随时清偿。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。本题中，前两项费用属于破产费用，后两项费用属于共益债务，依照规定应先清偿破产费用，但是债务人财产280万元不足以清偿两项破产费用，应按照比例 $[280 \div (320+20)] = 82.35\%$ 清偿，

因此选项 BD 的计算错误，本题中，全部的债务人财产全部清偿破产费用后，共益债务不再清偿。

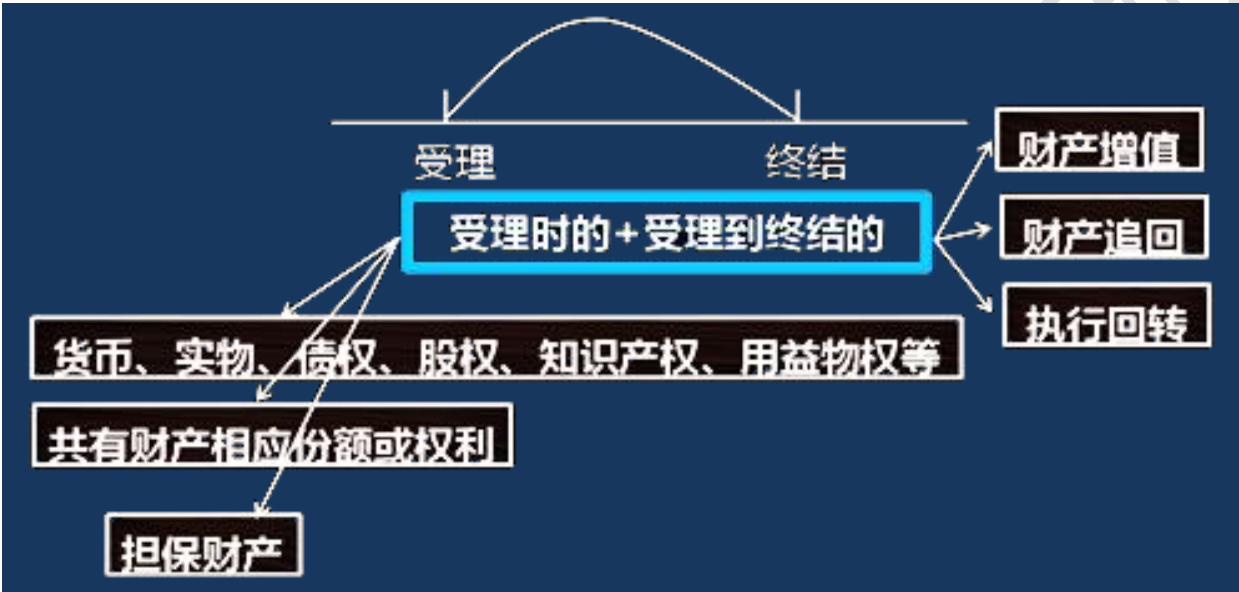
第 3 节 债务人财产概述

二、债务人财产的范围体系

1. 属于的情况：

我国立法采取的是膨胀主义。债务人财产包括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 3 节 债务人财产概述



第 3 节 债务人财产概述

(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，在破产程序中可用以清偿破产费用、共益债务和其他破产债权。	
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宣告破产清算：可以财产分割 ②裁定重整或和解：不一定可以分割 共有财产的分割应当依据物权法第 99 条的规定进行；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 3 节 债务人财产概述

(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3节 债务人财产概述

2. 不属于的情况：(2014年、2015年、2016年案例分析)

(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3节 债务人财产概述

【例题·多选题】根据企业破产法的规定，下列财产中，属于债务人财产的有()。

A. 债务人在所有权保留买卖中尚未取得所有权的财产

B. 破产宣告后破产人得到的银行存款利息

C. 破产申请受理时债务人用于抵押担保的财产

D. 执行回转的财产

第3节 债务人财产概述

『正确答案』BCD

『答案解析』本题考核债务人财产。选项A：由于债务人在所有权保留买卖合同中尚未取得所有权，不属于债务人财产，A项错误；选项B：债务人财产包括破产申请受理后至破产程序终结前债务人取得的财产，银行存款利息属于财产增值；选项C：债务人财产包括破产申请受理时属于债务人的全部财产，其中包括担保财产；选项D：执行回转的财产属于破产申请受理后至破产程序终结前债务人取得的财产。

第3节 债务人财产概述

三、债务人财产的收回

1. 出资收回：(2014年、2016年案例分析)

(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者返还抽逃的出资本息，出资人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的，人民法院不予支持。

第3节 债务人财产概述

(2) 管理人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的，人民法院应予支持。

第3节 债务人财产概述

2. 非法占用收回：(2014年、2018年案例分析)

(1) 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。

(2) 处理：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的企业财产，管理人应当追回。

第3节 债务人财产概述

(3) 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3节 债务人财产概述

3. 担保物收回：在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。在质物或者留置物的价值低于被担保的债权额时，以该质物或者留置物当时的市场价值为限。

第3节 债务人财产概述

【例题·单选题】人民法院受理了乙企业的破产案件，乙企业的高级管理人员张某在普遍拖欠职工工资的情况下获取了工资性收入4万元，其中高出乙企业普通职工平均工资的部分为3.5万元，对此，下列说法正确的是（ ）。

- A. 管理人能够追回3.5万元
- B. 管理人能够追回4万元，张某4万元工资收入应作为普通债权申报，5000元工资部分作为职工工资清偿
- C. 管理人能够追回4万元，张某3.5万元工资收入应作为普通债权申报，5000元工资部分作为职工工资清偿
- D. 管理人能够追回4万元，张某不得做债权申报

第3节 债务人财产概述

『正确答案』C

『答案解析』本题考核债务人财产的收回。张某在普遍拖欠职工工资的情况下获取了工资性收入属于非正常收入，应当全部追回。因返还普遍拖欠职工工资情况下获取的工资性收入，应按照该企业职工平均工资计算的部分（5000元）作为拖欠职工工资清偿；高出平均工资部分（3.5万元），作为普通债权清偿。

第3节 债务人财产概述

四、破产撤销权与无效行为

（一）、破产无效行为

1. 范围：（不分时间）

- （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。

2. 处理：管理人主张被隐匿、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的，法院应予支持。

第3节 债务人财产概述

（二）破产撤销权

1. 提出者：（管理人→债权人）

管理人——破产法上的撤销权	处理	管理人依据企业破产法提起诉讼，请求撤销涉及债务人财产的相关行为（即可撤销行为）并由相对人返还债务人财产（被告为相对人）的，人民法院应予支持。
	责任	管理人因过错未依法行使撤销权导致债务人财产不当减损，债权人提起诉讼主张管理人对其损失承担相应赔偿责任的，人民法院应予支持。
债权人——合同法		（1）破产申请受理后，管理人未依据企业破产法第三十一条的规定请

上的撤销权★	<p>求撤销债务人无偿转让财产、以明显不合理价格交易、放弃债权行为的，债权人依据合同法第七十四条等规定提起诉讼，请求撤销债务人上述行为并将因此追回的财产归入债务人财产的，法院应予受理。</p> <p>（2）相对人以债权人行使撤销权的范围超出债权人的债权抗辩的，人民法院不予支持。</p> <p>【分析】不同于一般的合同法撤销权，行使范围不受自己债权的限制，是代表诉讼。</p>
--------	--

第3节 债务人财产概述

2. 撤销的情形：

（1）受理破产申请前6个月内有以下情节：债务人有破产原因，仍对个别债权人进行清偿，但是个别清偿使债务人财产受益的除外。

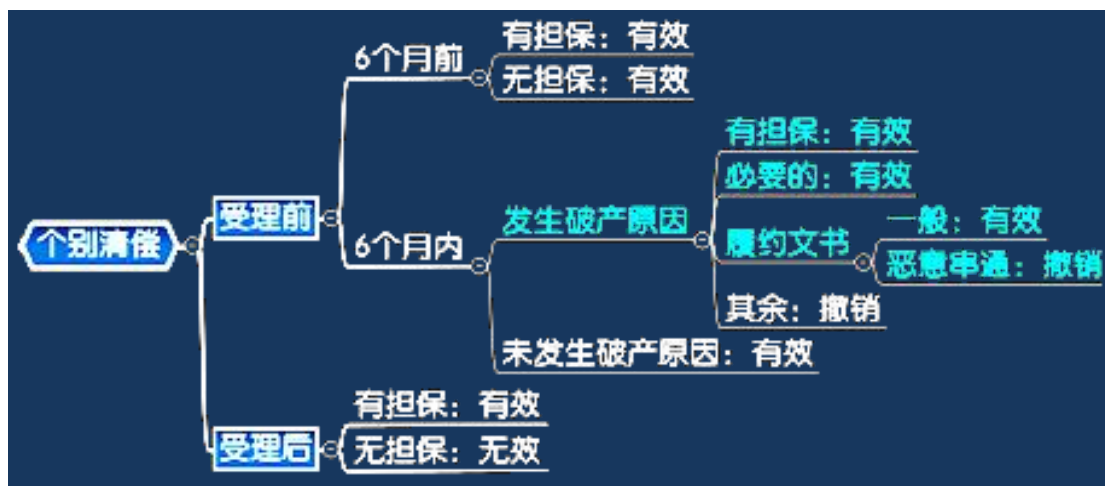
1年———	6个月———	破产受理
提前清偿，但受理前已到期，不可撤销	提前清偿，且已达破产界限，可撤销（提前个别清偿）	

第3节 债务人财产概述

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	<p>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：</p> <p>①债务人为维系基本生产需要而支付水费、电费等的；</p> <p>②债务人支付劳动报酬、人身损害赔偿金的；</p> <p>③使债务人财产受益的其他个别清偿。</p>
有履约文书不可撤	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3节 债务人财产概述

【总结】个别清偿行为



第3节 债务人财产概述

【例题·案例题】(2015) 人民法院于 2014 年 8 月 12 日受理 A 公司破产申请。管理人接管 A 公司后，在清理债权债务过程中发现如下事项：

…… (2) 2013 年 9 月，A 公司向乙银行借款 50 万元，借期 6 个月，E 公司为此提供保证担保。2014 年 2 月 2 日，A 公司提前偿还借款。

问：对 A 公司提前偿还乙银行借款的行为，管理人是否有权请求人民法院予以撤销？并说明理由。

第3节 债务人财产概述

『正确答案』对 A 公司提前偿还乙银行借款的行为，管理人无权请求人民法院予以撤销。根据企业破产法律制度的规定，破产申请受理前 1 年内债务人提前清偿的未到期债务，在破产申请受理前已经到期，管理人请求撤销该清偿行为的，人民法院不予支持。

第3节 债务人财产概述

【例题·综合题节选】(2013 年) 2012 年 12 月 17 日，人民法院经审查裁定受理了 A 公司的破产申请，并指定了管理人。2012 年 8 月 17 日，供电局向 A 公司发出欠缴电费催收通知书，要求 A 公司一周内补缴拖欠电费 20 万元，否则将对其生产区停止供电。A 公司于 8 月 22 日向供电局补缴了全部拖欠电费。2013 年 2 月，管理人主张撤销 A 公司向供电局补缴电费的行为。

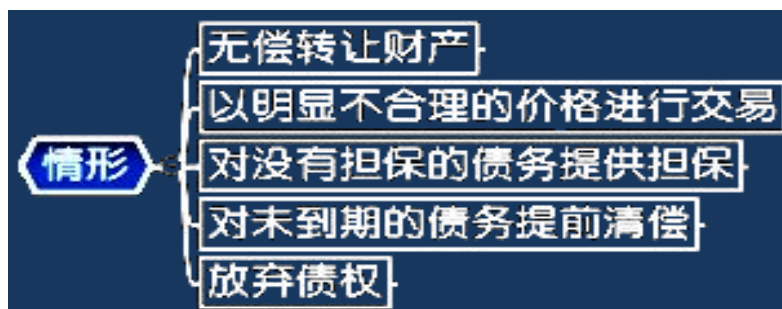
问：管理人是否有权撤销 A 公司向供电局补缴电费的行为？并说明理由。

第3节 债务人财产概述

『正确答案』管理人无权撤销 A 公司向供电局补缴电费的行为。根据规定，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。故管理人无权撤销。

第3节 债务人财产概述

(2) 受理破产申请前 1 年内有以下情节之一：



第3节 债务人财产概述

【链接】合同法上的撤销权的情形：放弃债权、无偿转让财产、明显不合理的价格进行交易。

- ①无偿转让财产：无偿设置用益物权也应包括在内。
- ②以明显不合理的价格进行交易。

情形	价格、付款条件、付款期限等明显不合理均可撤销
处理	<p>■买卖双方应当依法返还从对方获取的财产或价款。</p> <p>■因撤销该交易，对于债务人应返还受让人已支付价款所产生的债务，受让人请求作为共益债务清偿的，人民法院应予支持。★</p>

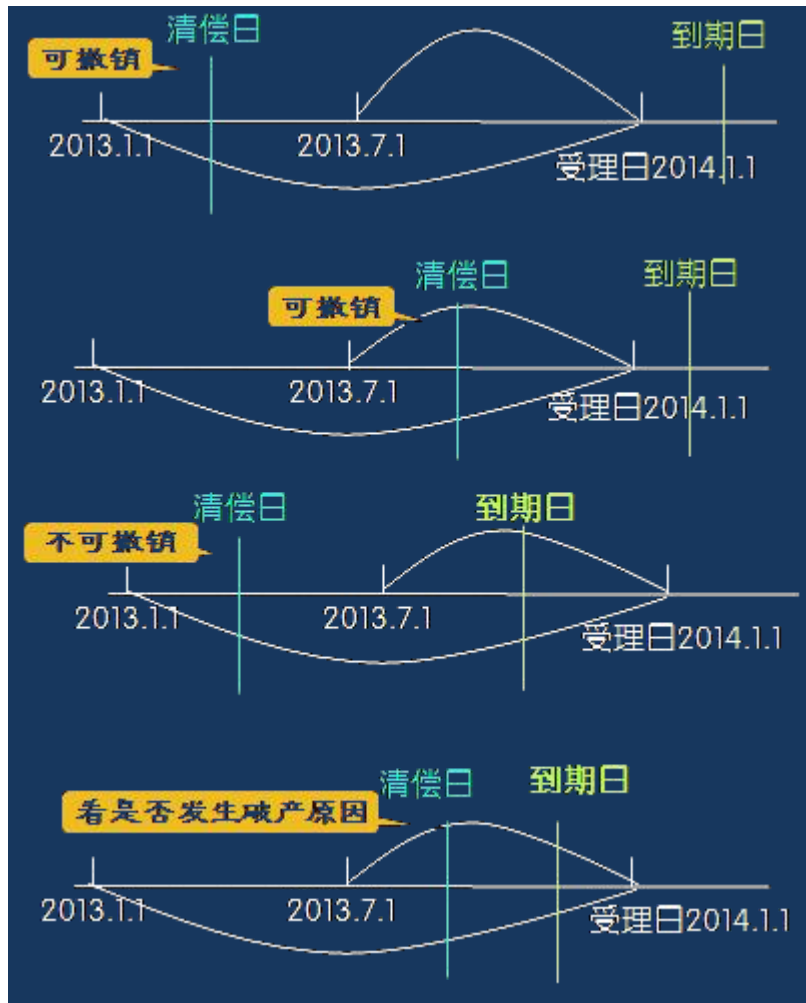
第3节 债务人财产概述

③对没有担保的债务提供担保：不包括债务人在可撤销期间内设定债务的同时提供的财产担保。★

④对未到期的债务提前清偿。

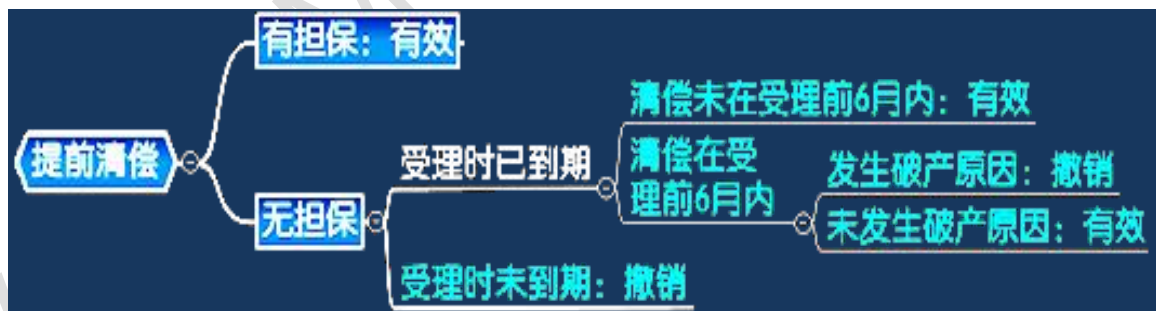
【注意】破产申请受理前一年内债务人提前清偿的未到期债务，在破产申请受理前已经到期，管理人请求撤销该清偿行为的，人民法院不予支持。但是，该清偿行为发生在破产申请受理前六个月内且债务人有企业破产法第二条第一款规定情形的除外。

第3节 债务人财产概述



第3节 债务人财产概述

【总结】提前清偿★



第3节 债务人财产概述

⑤放弃债权:

债务人对外享有债权	受理破产申请之日起中断诉讼时效
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——属于消极放弃债权, 应撤销	受理破产申请之日起重新计算诉讼时效

第3节 债务人财产概述

3. 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3节 债务人财产概述

4. 责任人员的赔偿责任：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，法院应予支持。

第3节 债务人财产概述

【可撤销合同 VS 合同法的撤销权 VS 赠与合同的撤销权 VS 破产法的撤销权】

	概念	情形	时间
可撤销合同	撤销权人撤销自己订立的合同	重大误解；显失公平；受欺诈胁迫	知道1年内（重大误解3个月、受胁迫终止后1年）+行为发生5年内
合同法的撤销权	债权人撤销债务人与第三人的合同	放弃债权；无偿转让财产；明显不合理价格	知道1年内+行为发生5年内

第3节 债务人财产概述

赠与合同的撤销权	包括任意撤销和法定撤销	■任意：权利转移之前； ■法定：①严重侵害、有扶养义务不履行、不履行义务；②违法行为致使赠与人死亡或丧失行为能力	赠与人1年；继承人、法定代理人6个月
破产法的撤销权	管理人撤销破产受理前1年或6个月内的某些行为	■1年：放弃债权；无偿转让财产；明显不合理的价格；提前清偿；没有担保的提供担保； ■6个月：个别清偿+发生破产原因	

第3节 债务人财产概述

【例题·单选题】（2013年）根据企业破产法律制度的规定，人民法院受理破产申请前6个月内，涉及债务人财产的下列行为中，管理人有权请求人民法院予以撤销的是（ ）。

- A. 向他人无偿转让企业财产
- B. 支付职工劳动报酬
- C. 支付人身损害赔偿金
- D. 在设定债务的同时，并为该债务提供财产担保

第3节 债务人财产概述

『正确答案』A

『答案解析』本题考核破产撤销权。人民法院受理破产申请前 1 年内，涉及债务人财产的下列行为，管理人有权请求人民法院予以撤销：（1）无偿转让财产的；（2）以明显不合理的价格进行交易的；（3）对没有财产担保的债务提供财产担保的；（4）对未到期的债务提前清偿的；（5）放弃债权的。本题中，选项 D 并非属于“对没有财产担保的债务提供财产担保”，而是在设定债务同时设定财产担保，因此不属于可撤销的情形。

第 3 节 债务人财产概述

【例题·单选题】（2012 年）人民法院于 2012 年 5 月 16 日受理了债权人甲公司申请债务人乙公司破产案。管理人在对乙公司的债权债务进行清理时发现，乙公司曾于 2011 年 9 月 11 日为所欠丙公司的一笔原本没有财产担保的债务提供抵押担保。根据企业破产法律制度的规定，下列表述中，正确的是（ ）。

A. 若管理人能够证明丙公司知悉乙公司在为其债权提供担保时已濒临破产，则有权请求人民法院撤销该抵押担保行为

第 3 节 债务人财产概述

B. 管理人无需证明丙公司知悉乙公司在为其债权提供担保时已濒临破产，即可请求人民法院撤销该抵押担保行为

C. 若甲公司能够证明丙公司知悉乙公司在为其债权提供担保时已濒临破产，则有权请求人民法院撤销该抵押担保行为

D. 甲公司无需证明丙公司知悉乙公司在为其债权提供担保时已濒临破产，即可请求人民法院撤销该抵押担保行为

第 3 节 债务人财产概述

『正确答案』B

『答案解析』本题考核破产法中的撤销权规定。人民法院受理破产申请前一年内，债务人对没有财产担保的债务提供财产担保的，“管理人”有权请求人民法院予以撤销。

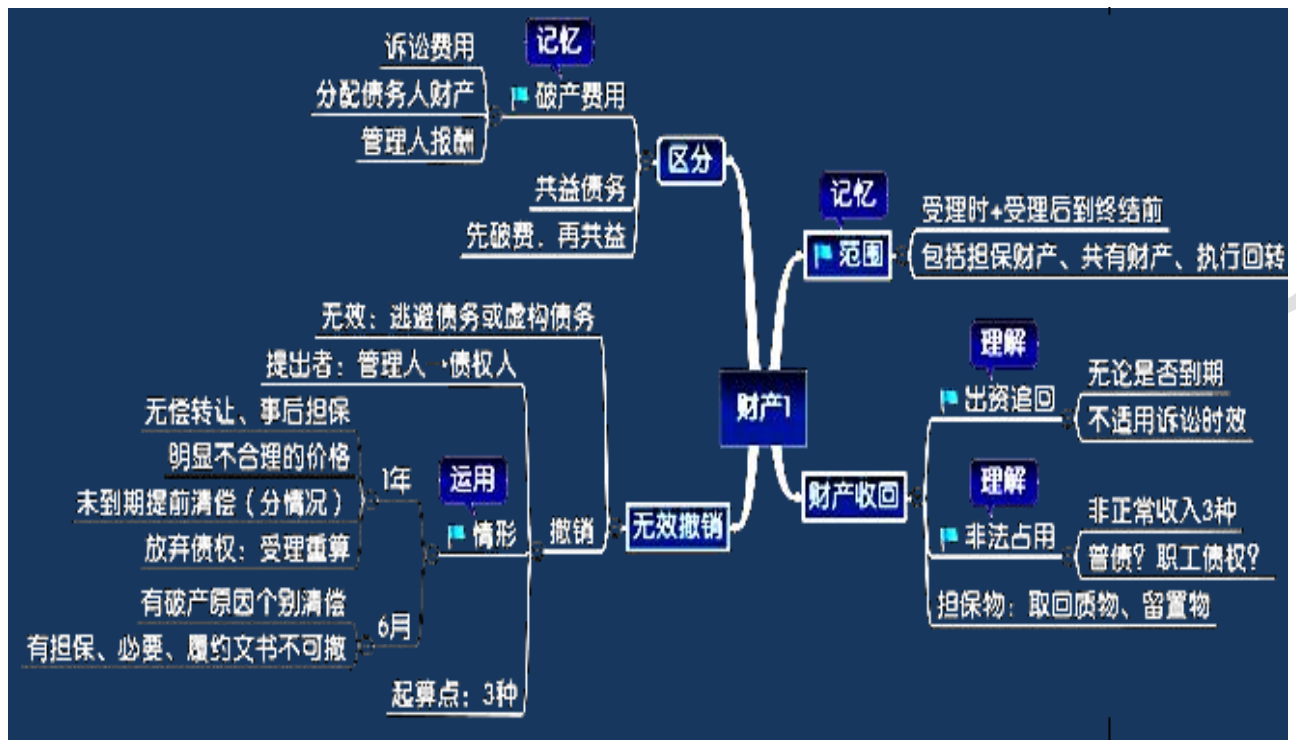
第 3 节 债务人财产概述

（三）清算终结后追回的处理

破产清算程序终结后两年内	债权人可以行使破产撤销权或针对债务人的无效行为而追回财产	对全体债权人分配
破产清算程序终结两年之后		对追回财产的债权人个别清偿

第 3 节 债务人财产概述

本节总结：



第 3 节 债务人财产概述

五、破产取回权

(一)、一般取回权

1. 能否取回：

(1) 受理破产：能取回

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。

第 3 节 债务人财产概述

(2) 重整：一般不得取回

债务人重整期间，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。但是，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 3 节 债务人财产概述

1. 一般取回权

取回途径	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。
取回时间	权利人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。
拒绝取回	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，管理人拒绝其取回相关财产的，人民法院应予支持。

第 3 节 债务人财产概述

2. 代偿取回权：

(1) 行使代偿取回权的情形：

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3节 债务人财产概述

(2) 不能区分时的处理：

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：

财产毁损、灭失发生在破产申请受理前	权利人因财产损失形成的债权，作为普通破产债权清偿
财产毁损、灭失发生在破产申请受理后	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3节 债务人财产概述

(3) 没有代偿物的处理：

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：处理同(2)。

第3节 债务人财产概述

【例题·案例题】(2016) A公司因不能清偿到期债务，且明显缺乏清偿能力，主动向人民法院申请破产。2016年4月1日，人民法院裁定受理A公司破产申请，并指定某会计师事务所为管理人。……2016年4月7日，B公司获悉A公司申请破产的消息后，要求取回其委托A公司加工定做的一套高档古典家具。由于B公司尚未支付加工费，管理人以此为由拒绝其取回家具。

(2) 管理人拒绝B公司取回家具的理由是否成立？并说明理由。

第3节 债务人财产概述

『正确答案』管理人拒绝B公司取回家具的理由成立。根据规定，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，管理人拒绝其取回相关财产的，人民法院应予支持。

第3节 债务人财产概述

【总结】取回权的处理★



第3节 债务人财产概述

3. 取回权的行使时间：

权利人行使取回权，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3节 债务人财产概述

4. 取回权异议：

(1) 权利人向管理人主张取回相关财产，管理人不予认可，权利人以债务人为被告向人民法院提起诉讼请求行使取回权的，人民法院应予受理。

(2) 权利人依据人民法院或者仲裁机关的相关生效法律文书向管理人主张取回所涉争议财产，管理人以生效法律文书错误为由拒绝其行使取回权的，人民法院不予支持。

第3节 债务人财产概述

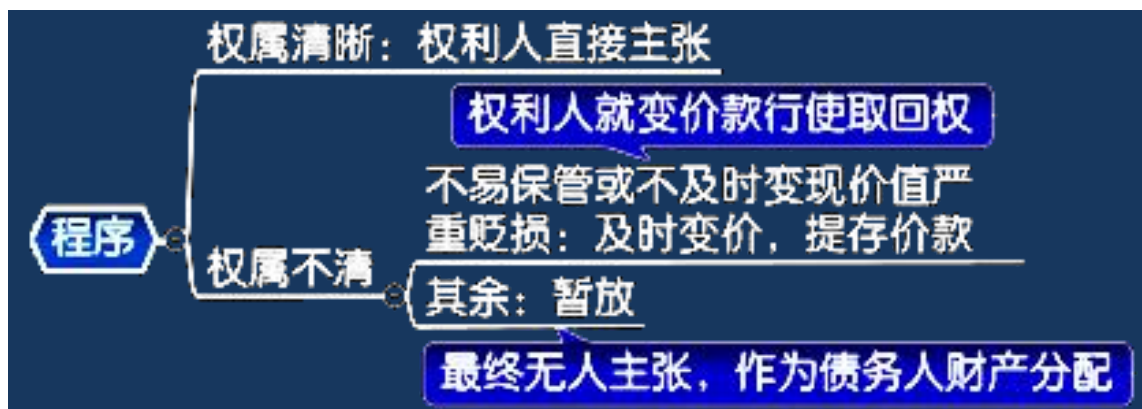
5. 取回权的对待给付：

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，管理人拒绝其取回相关财产的，人民法院应予支持。

6. 取回权的变通：

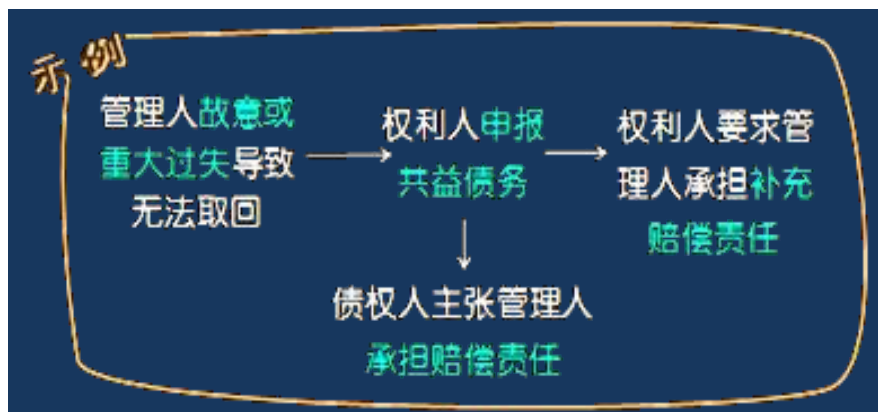
对债务人占有的权属不清的、鲜活易腐等不易保管的财产或者不及时变现价值将严重贬损的财产，管理人及时变价并提存变价款后，有关权利人就该变价款行使取回权的，人民法院应予支持。

第3节 债务人财产概述



第3节 债务人财产概述

7. 无法取回的责任：



第3节 债务人财产概述

管理人或者相关人员在执行职务过程中，因故意或者重大过失不当转让他人财产或者造成他人财产毁损、灭失，导致他人损害产生的债务作为共益债务，由债务人财产随时清偿不足弥补损失，权利人向管理人或者相关人员主张承担补充赔偿责任的，人民法院应予支持。

上述债务作为共益债务由债务人财产随时清偿后，债权人以管理人或者相关人员执行职务不当导致债务人财产减少给其造成损失为由提起诉讼，主张管理人或者相关人员承担相应赔偿责任的，人民法院应予支持。

第3节 债务人财产概述

8. 善意取得与取回权的结合：★（2011年、2013年案例分析）

（1）构成善意取得：

债务人占有的他人财产被违法转让给第三人，依据物权法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，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3节 债务人财产概述

（2）不构成善意取得：

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，但依据

物权法未取得财产所有权，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，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3节 债务人财产概述

示例

甲公司被申请破产，乙公司准备取回1年前租赁给甲公司的一台机器。通过了解，得知甲公司在破产申请受理前已经将机器卖给不知情的丙公司，丙公司已经付款并将机器运走。问：

1. 乙公司能否要求丙公司返还机器？
2. 乙公司的损失如何得到解决？

第3节 债务人财产概述

【答案1】乙公司不能要求丙公司返还机器，因为丙构成善意取得。

【答案2】乙公司可以向管理人申报债权。根据规定，债务人占有的他人财产被违法转让给第三人，依据物权法善意取得制度的规定第三人已善意取得财产所有权，原权利人无法取回该财产，转让行为发生在破产申请受理前的，原权利人因财产损失形成的债权，作为普通破产债权清偿。

第3节 债务人财产概述

【例题·单选题】下列有关取回权的说法正确的是（ ）。

- A. 财产若有毁损和灭失，只能申报普通债权
- B. 有代偿物的且尚未交付给债务人的，权利人可以主张取回该代偿物
- C. 有代偿物的且已交付给债务人的，权利人不能主张取回该代偿物
- D. 破产受理之后发生毁损和灭失的且没有保险金和赔偿金，只能申报普通债权

第3节 债务人财产概述

『正确答案』B

『答案解析』本题考核取回权。根据规定，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。B正确，AC错误。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，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。D错误。

第3节 债务人财产概述

【例题·案例题】（2013）2012年12月17日，人民法院经审查裁定受理了A公司的破产申请，并指定了管理人。在该破产案件中，存在下述情况：

……（2）2012年7月，A公司向D公司租用机床一台，租期1年，租金已一次性付清。2012年11月，A公司以30万元的市场价格将机床售与E公司，双方已交货、付款，E公司对A公司无处分权的事实并不知情。D公司获悉机床已被A公司卖给E公司后，要求E公司返还机床，遭E公司拒绝。

第3节 债务人财产概述

问：E公司是否有权拒绝D公司返还机床的请求？并说明理由。如果E公司有权拒绝D公司返还机床的请求，D公司能否向管理人申报债权？并说明理由。

第 3 节 债务人财产概述

【正确答案】 E 公司有权拒绝向 D 公司返还机床。A 公司系以市场价格向 E 公司转让机床并已交付，且 E 公司对 A 公司对该机床无处分权的事实并不知情，因此，E 公司已善意取得机床所有权，D 公司的机床取回权消灭。

D 公司可以向管理人申报债权。债务人占有的他人财产被违法转让给第三人，依据物权法的规定第三人已善意取得财产所有权，原权利人无法取回该财产，转让行为发生在破产申请受理前的，原权利人因财产损失形成的债权，作为普通破产债权清偿。

第 3 节 债务人财产概述

(二)、出卖人取回权（2012 年、2014 年案例分析）

提出情形	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”
处理	出卖人可以取回在途中的标的物。但是，管理人可以支付全部价款，请求出卖人交付标的物。
提出方式	出卖人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。
提出时间	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。 【分析】在途时行使取回权，实际取回可在到达买受人后。出卖人向管理人表示行使取回权，即发生取回效力。

第 3 节 债务人财产概述

【例题·单选题】（2009 年）人民法院受理债务人甲公司破产申请时，乙公司依照其与甲公司之间的买卖合同已向买受人甲公司发运了该合同项下的货物，但甲公司尚未付价款。乙公司得知甲公司破产申请被受理后，立即通过传真向甲公司的管理人要求取回在途中的货物。管理人收到乙公司传真后不久，即收到了乙公司发运的货物。下列表述中，正确的是（ ）。

第 3 节 债务人财产概述

- A. 乙公司有权取回该批货物
- B. 乙公司无权取回该批货物，但可以就买卖合同价款向管理人申报债权
- C. 管理人已取得该批货物的所有权，但乙公司有权要求管理人立即支付全部价款
- D. 管理人已取得该批货物的所有权，但乙公司有权要求管理人就价款支付提供担保

第 3 节 债务人财产概述

【正确答案】 A

【答案解析】 本题考核出卖人取回权。根据规定，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，出卖人可以取回在途中的标的物。但是，管理人可以支付全部价款，请求出卖人交付标的物。只要货物尚在运途中，出卖人向管理人表示行使取回权，即发生取回法律效力；即使管理人其后收到货物，也仅处于保管人的地位。

第 3 节 债务人财产概述

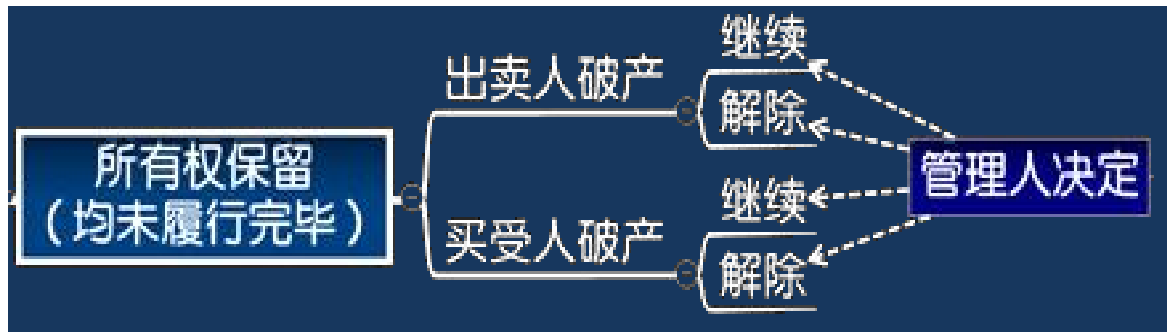
(三)、所有权保留买卖合同

- 1. 性质：买卖合同双方当事人在合同中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，管理人有权决定解除或者继续履行合同。

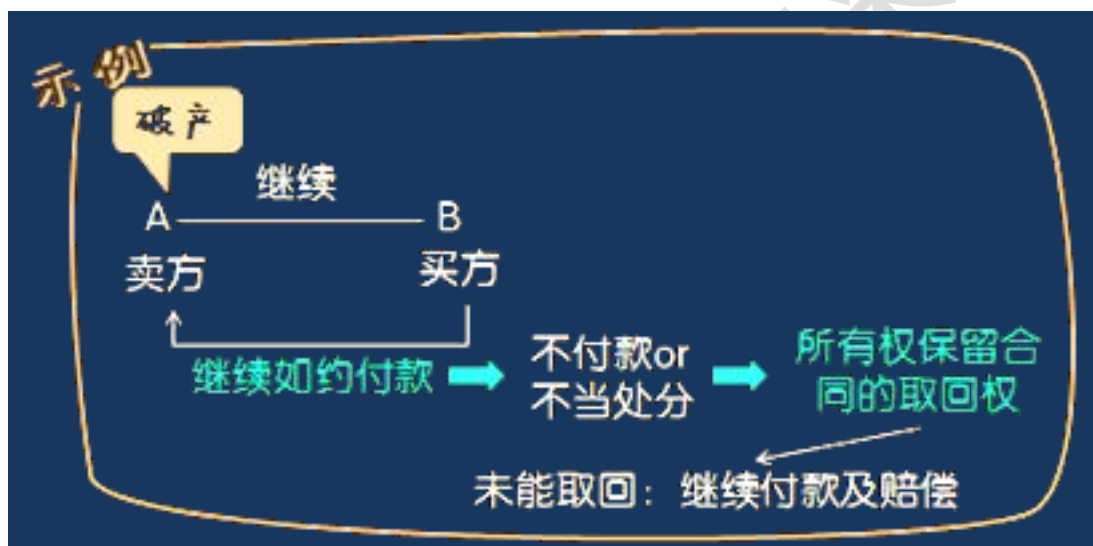
第3节 债务人财产概述

2. 处理：



第3节 债务人财产概述

(1) 出卖人破产——继续



第3节 债务人财产概述

1. 钱怎么办？

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。（无须提前）

第3节 债务人财产概述

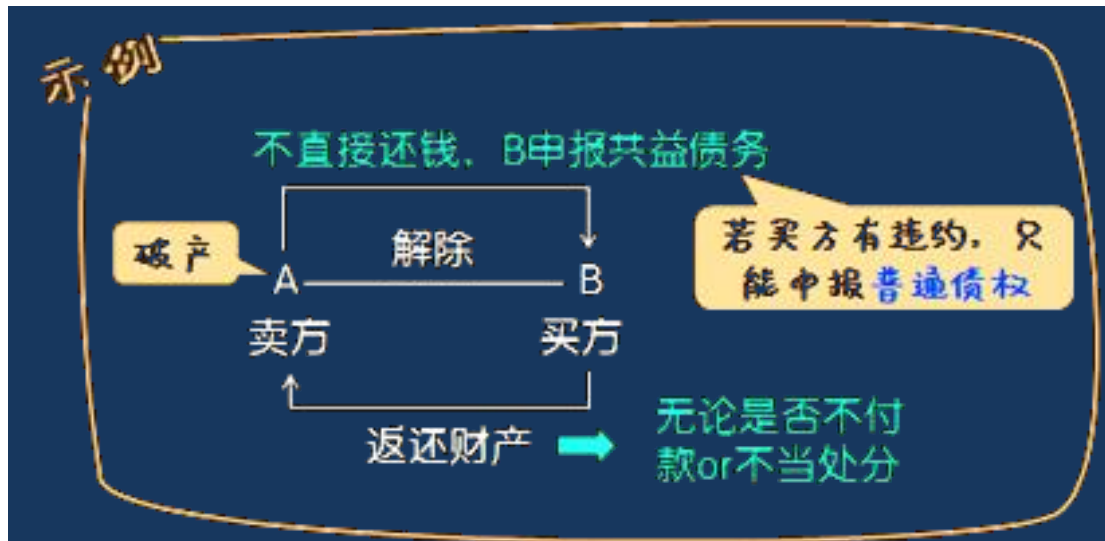
2. 标的物怎么办？

(1) 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。但是，买受人已经支付标的物总价款百分之七十五以上或第三人善意取得标的物所有权或者其他物权的除外。

(2) 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，及承担相应赔偿责任，人民法院应予支持。

第3节 债务人财产概述

(2) 出卖人破产——解除



第3节 债务人财产概述

1. 标的物怎么办?

要求买受人向管理人交付买卖标的物的, 人民法院应予支持。买受人以其不存在未依约支付价款或履行完毕其他义务, 或将标的物出卖、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。

【分析】行使的是财产追回权, 不是所有权保留合同的取回权。

第3节 债务人财产概述

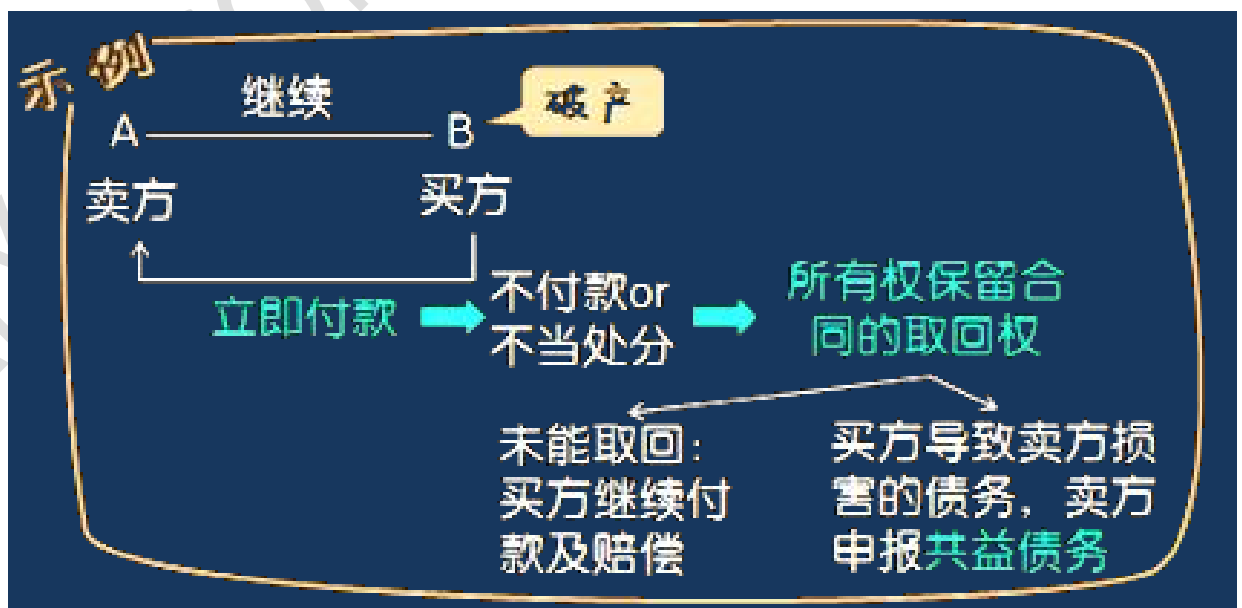
2. 钱怎么办?

(1) 买受人依法履行合同义务并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清偿。

(2) 买受人违反合同约定, 出卖人管理人主张债权作为普通破产债权清偿。

(3) 买受人破产——继续 (2015 年案例分析)

第3节 债务人财产概述

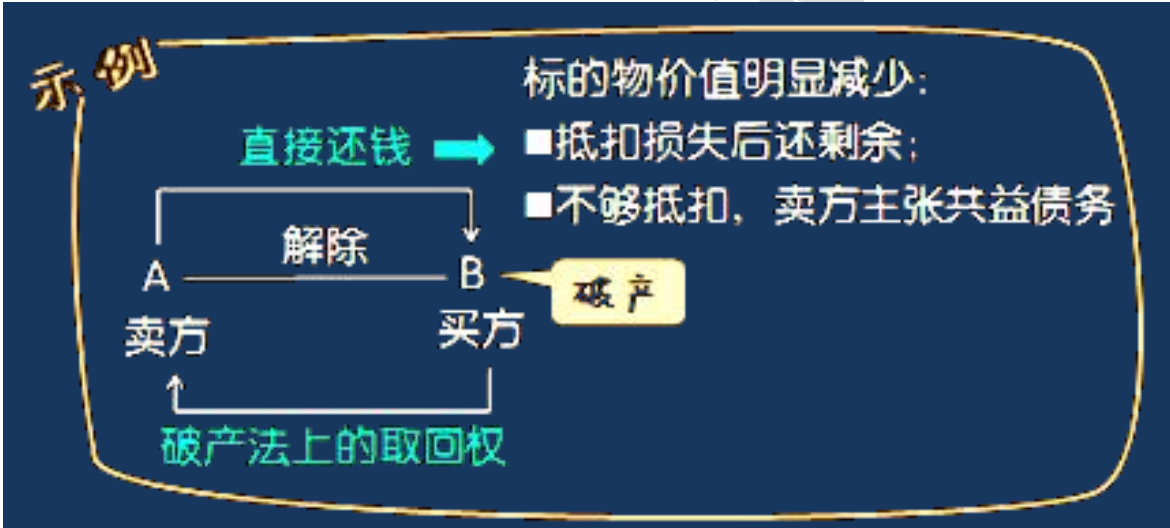


第 3 节 债务人财产概述

钱怎么办？	原买卖合同中约定的买受人支付价款或履行义务的期限在破产申请受理时视为到期，买受人管理人应及时向出卖人支付价款或履行其他义务。
标的物怎么办？——所有权保留合同的取回权	<p>（1）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，出卖人依据合同法第一百三十四条等规定主张取回标的物的，人民法院应予支持。但是，买受人已支付标的物总价款百分之七十五以上或者第三人善意取得标的物所有权或者其他物权的除外。</p> <p>（2）未能取回标的物，出卖人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，人民法院应予支持。</p> <p>（3）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，出卖人主张作为共益债务清偿的，人民法院应予支持。</p>

第 3 节 债务人财产概述

（4）买受人破产——解除



第 3 节 债务人财产概述

标的物怎么办？	出卖人主张取回买卖标的物，人民法院应予支持。
钱怎么办？★	出卖人取回买卖标的物，买受人管理人可以主张出卖人返还已支付价款。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；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，出卖人主张作为共益债务清偿的，人民法院应予支持。

第 3 节 债务人财产概述

六、抵销权

（一）抵销权概述

1. 概念：抵销权指债权人在破产申请受理前对债务人负有债务，无论其债权与所负债务

种类是否相同，也不论该债权债务是否附有期限或者条件，均可用该债权抵销其对债务人所负债务的权利。

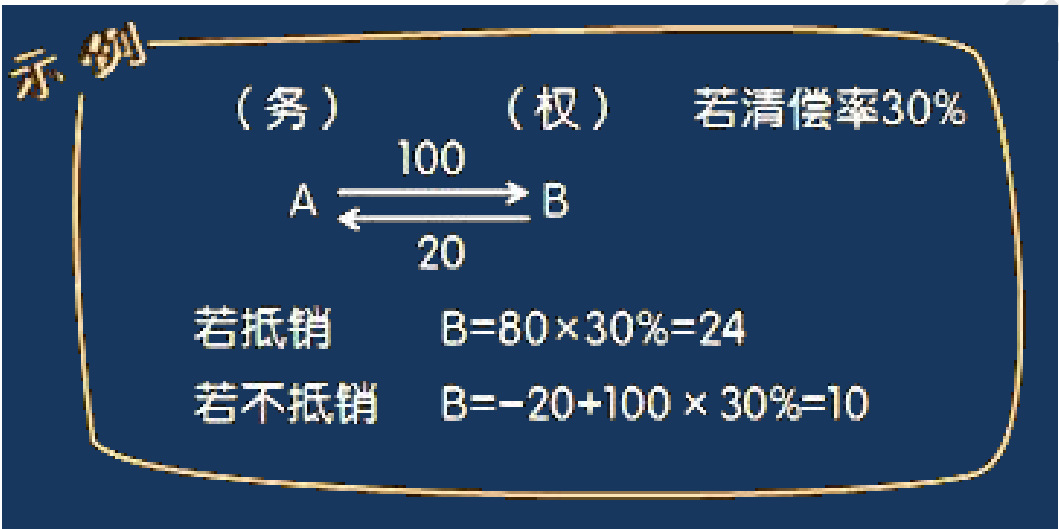
第 3 节 债务人财产概述

【链接】《合同法》中的抵销权：

■法定抵销是当事人互负到期债务，该债务的标的物种类、品质相同的，任何一方可以将自己的债务与对方的债务抵销。

■约定抵销是当事人互负债务，标的物种类、品质不相同的，经双方协商一致，也可以抵销。

第 3 节 债务人财产概述



第 3 节 债务人财产概述

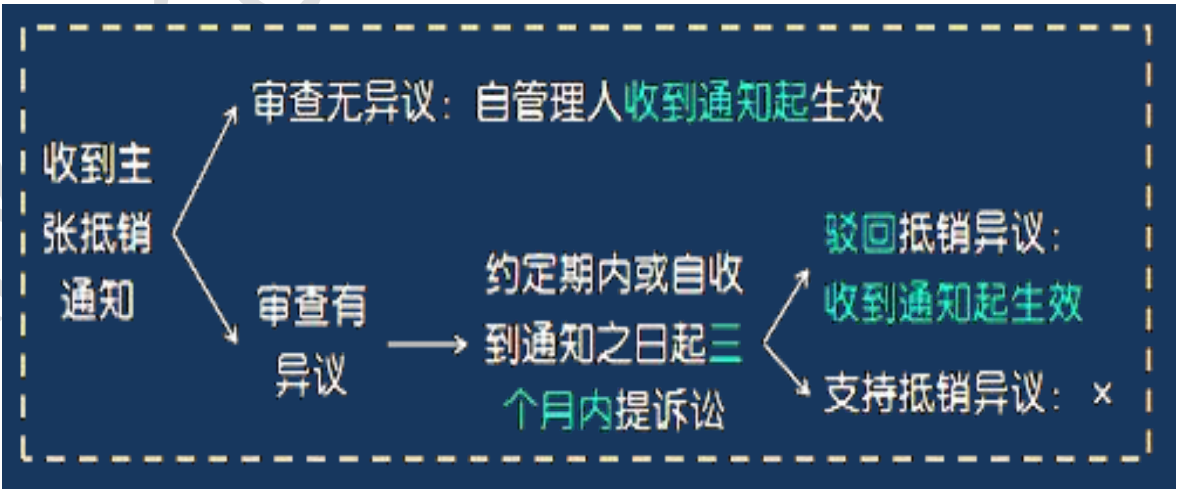
2. 行使主体：债权人主动

债权人应当向管理人提出抵销主张。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。

3. 行使时间：必须在破产财产最终分配确定之前行使。

第 3 节 债务人财产概述

4. 生效时间：



第 3 节 债务人财产概述

(二) 抵销的债务要求

1. 可抵销的债务性质：

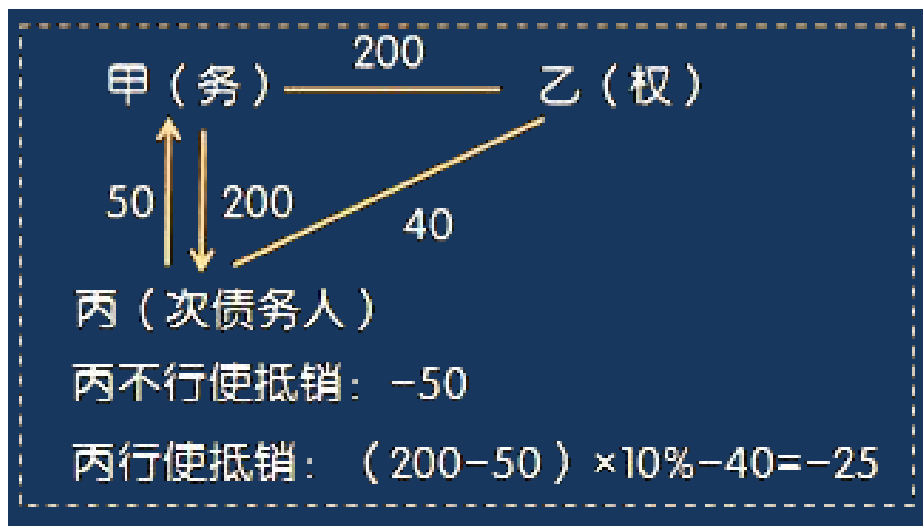
债权人主张抵销，管理人以下列理由提出异议的，人民法院不予支持：

- (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3节 债务人财产概述

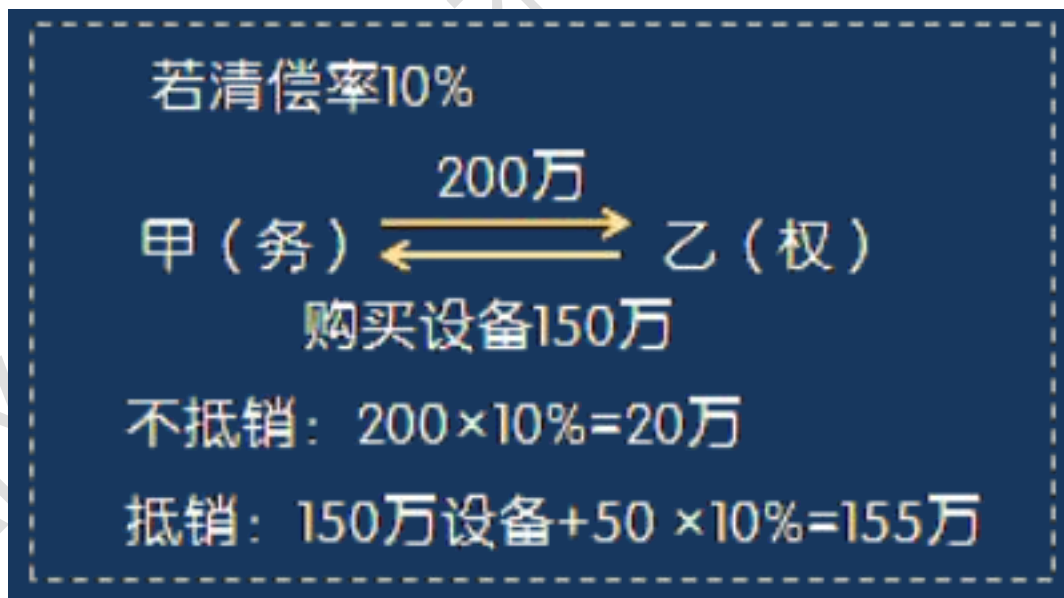
★2. 不可抵销的债务性质：有下列情形之一的，不得抵销：（2007年、2012年、2013年、2015年案例分析）

- (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。



第3节 债务人财产概述

(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1年前所发生的原因而负担债务的除外。



第3节 债务人财产概述

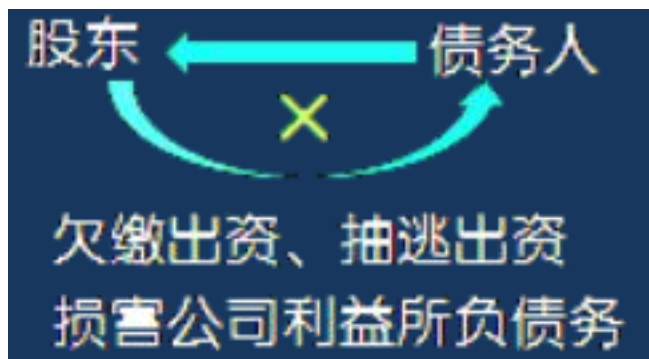
(3) 债务人的债务人已知债务人有不能清偿到期债务或者破产申请的事实，对债务人取得债权的；但是，债务人的债务人因为法律规定或者有破产申请1年前所发生的原因而取得债权的除外。

【总结】已知将要破产或已破产申请，不能在受理后或受理前 1 年内恶意取得对其的债权，也不能在受理前 1 年内恶意对其负债。

第 3 节 债务人财产概述

(4) 债务人的股东主张以下列债务与债务人对其负有的债务抵销，债务人管理人提出异议的，人民法院应予支持：

- 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。



第 3 节 债务人财产概述

【特例】别除权人可抵销：企业破产法第 40 条所列不得抵销情形的债权人，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，债务人管理人以抵销存在企业破产法第四十条规定的情形提出异议的，人民法院不予支持。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 3 节 债务人财产概述

【注意】破产申请受理前六个月内，债务人有企业破产法第二条第一款规定的情形，债务人与个别债权人以抵销方式对个别债权人清偿，其抵销的债权债务属于企业破产法第四十条第（二）、（三）项规定的情形之一，管理人在破产申请受理之日起三个月内向人民法院提起诉讼，主张该抵销无效的，人民法院应予支持。

第 3 节 债务人财产概述

【例题·单选题】(2009 年) 根据企业破产法的规定，下列情形中，债权人可以行使抵销权的是（ ）。

- A. 甲享有债务人 120 万元的债权，同时又是债务人股东，在债务人破产时，甲尚有 100 万元的分期出资额未缴纳
- B. 乙享有债务人 120 万元的债权，但在听说债务人申请破产后，购买了债务人 100 万元的货物并拒绝支付货款而形成债务

第 3 节 债务人财产概述

C. 丙应付债务人 100 万元的货款，在债务人破产申请被受理后，从另一债权人手中以六折的价格买入了 100 万元的债权

D. 丁应付债务人 100 万元的货款，在债务人的破产申请被受理后，继续向债务人提供了 100 万元的货物，未能及时收到货款而形成债权

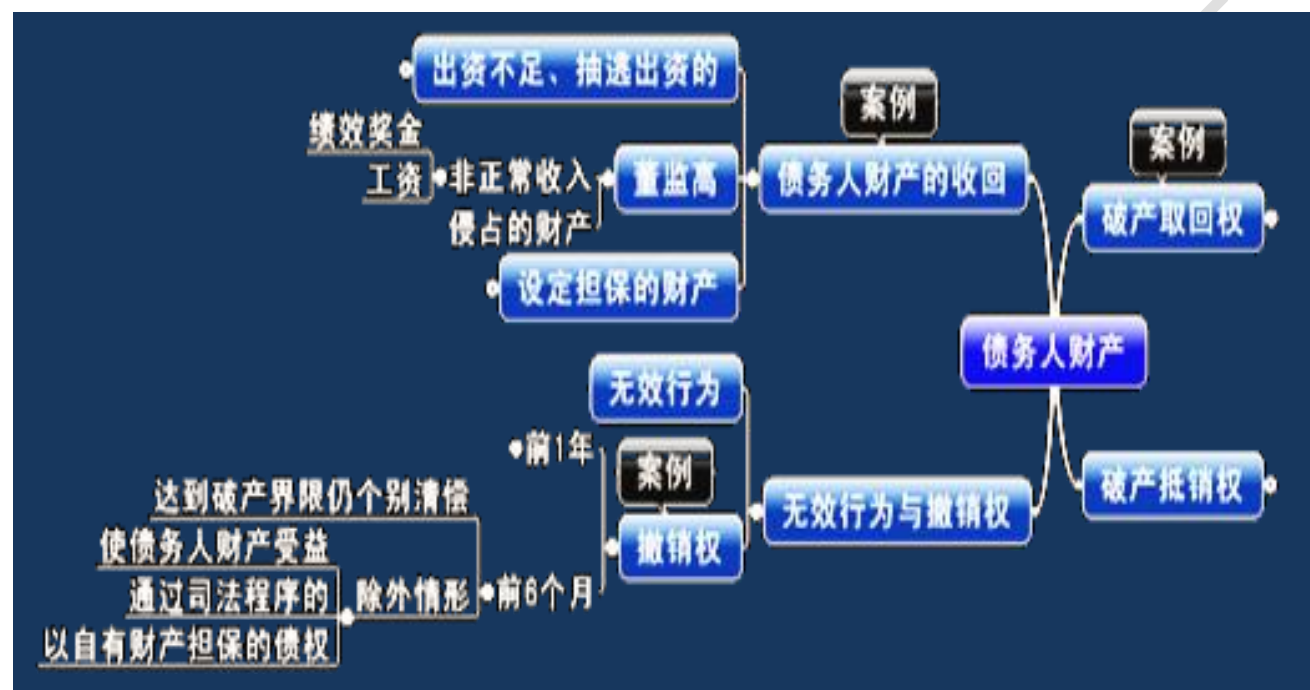
第 3 节 债务人财产概述

『正确答案』D

『答案解析』本题考核抵销权。根据规定，股东的破产债权，不得与其欠付的注册资本金相抵销；选项 A 错误。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，不得抵销；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；选项 B 错误。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，不得抵销，选项 C 错误。选项 D，债务人的债务人，并不是恶意取得对债务人的债权，可以抵销。

第 3 节 债务人财产概述

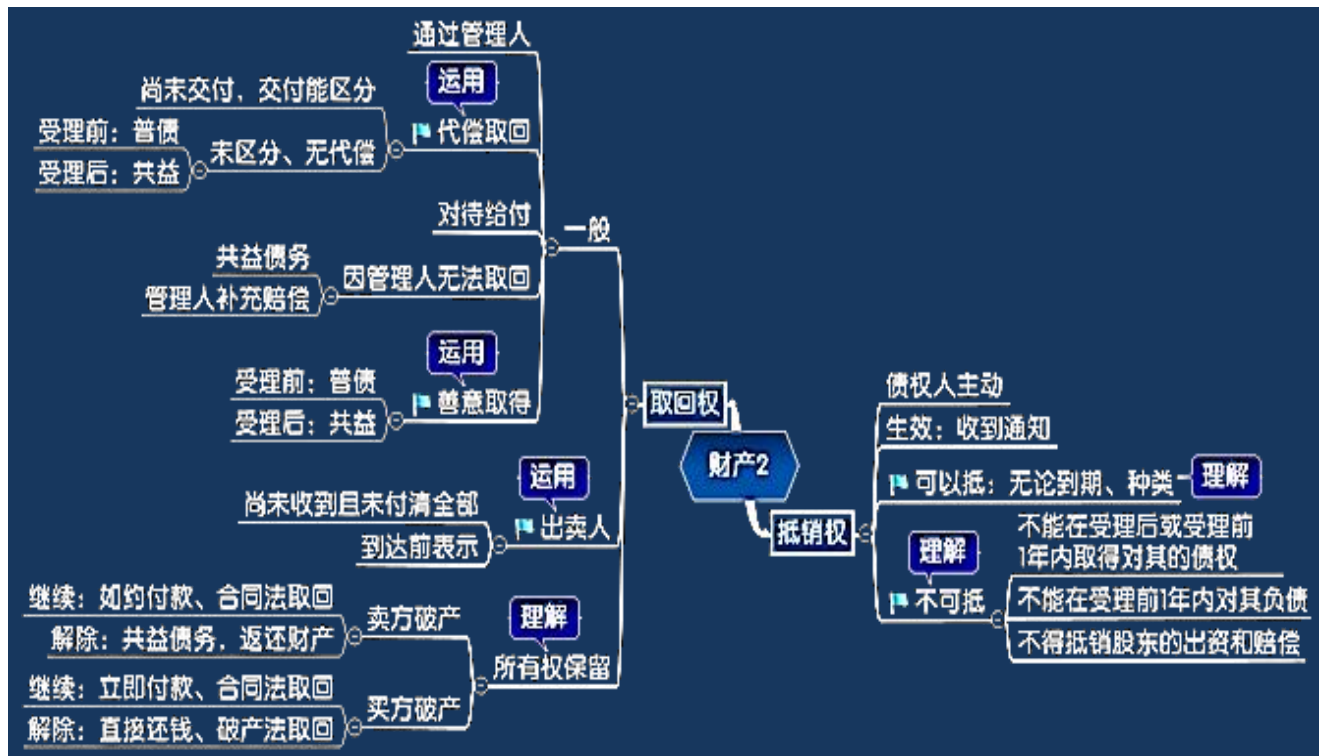


第 3 节 债务人财产概述



第 3 节 债务人财产概述

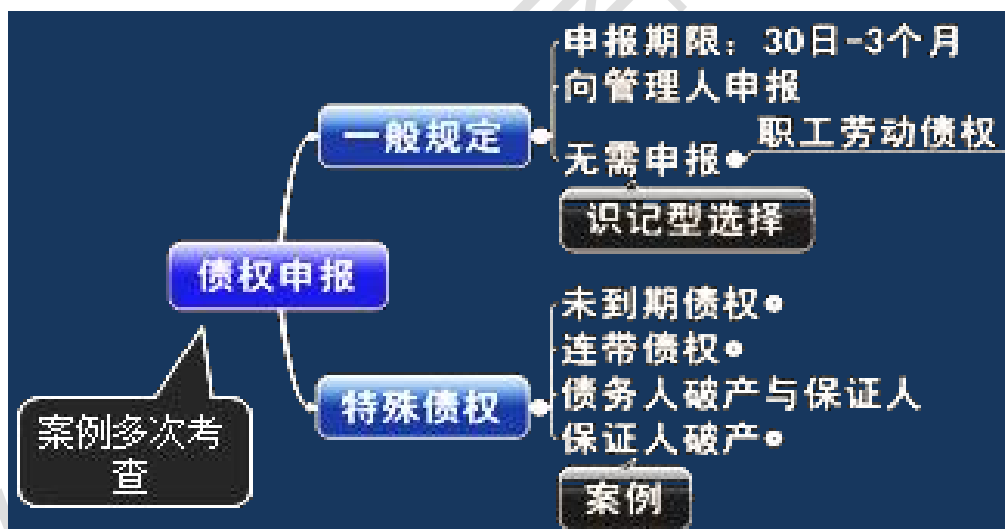
■ 本节总结：



第3节 债务人财产概述

七、破产债权

申报——管理人审查——债权人会议核查——法院裁定认定



第3节 债务人财产概述

(一)、概述

1. 定义：破产债权是依破产程序启动前原因成立的，经依法申报确认，并得由破产财产中获得清偿的可强制执行的财产请求权。人民法院“受理”破产申请时对债务人享有的债权称为破产债权。

第3节 债务人财产概述

2. 债权申报期：(2009年、2017年案例分析)

(1) 申报期：自法院发布受理破产申请公告之日起30日至3个月。

（2）未按期申报的处理：

①能否分：在人民法院确定的债权申报期限内，债权人未申报债权的，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。

②费用：确认补充债权发生的费用，由补充申报人承担。费用仅限于依破产程序审查和确认补充申报债权所实际发生的费用，不得按照法院审理诉讼案件的标准收费。

第3节 债务人财产概述

3. 破产债权的确认：

（1）向管理人申报

管理人收到债权申报材料后，应当登记造册，对申报的债权进行审查，并编制债权登记表。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超过诉讼时效或者不能成立等为由拒绝编入债权登记表。（2016年案例分析题、2017年案例分析题）

第3节 债务人财产概述

（2）由债权人会议核查

管理人依法编制的债权登记表，应当提交第一次债权人会议核查。经核查后，管理人、债务人、其他债权人等对债权无异议的，列入债权确认表中。

第3节 债务人财产概述

（3）由人民法院确认

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，但允许通过提起债权确认诉讼予以修正。

（4）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3节 债务人财产概述

（二）、范围界定

1. 职工债权（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）：“不必申报”。管理人列出清单后有异议的，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。（2018年案例分析）

2. 税收债权、社会保障债权以及对债务人财产享有担保权的债权：需依法申报。

第3节 债务人财产概述

3. 未到期的债权：受理时视为到期。

4. 附利息的债权：受理时起停止计息。

5. 附条件、附期限的债权和诉讼、仲裁未决的债权：可以申报，但不一定能分到。

6. 连带债权：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。

第3节 债务人财产概述

【示例】AB为连带债权人，共有债权50元，A单独申报50元是可以的，AB一起申报50元也是可以的，A申报50且B申报50是不可以的。

第3节 债务人财产概述

7. 连带债务：连带债务人人数人的破产案件均被受理的，其债权人有权就全部债权同时分别在各破产案件中申报债权。（2017年案例分析）

8. 破产时均未履行完毕的合同：

管理人或者债务人依照破产法规定解除双方均未履行完毕的合同，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；此时可申报的债权以实际损失为限，违约金不得作为破产债权申报。

第3节 债务人财产概述

9. 委托人破产：

受托人不知	继续处理委托事务：受托人申报普通债权
受托人已知	为了债务人利益 + 无法移交事务的紧急情况：受托人申报共益债务 无必要地继续处理委托事务，不当增加委托费用：不得作为破产债权

第3节 债务人财产概述

10. 出票人破产：

债务人是票据的出票人，其破产案件被人民法院受理，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3节 债务人财产概述

【例题·单选题】(2018年)根据企业破产法律制度的规定，管理人已发编制的债券登记表，应当提交特定主体核查。该特定主体是()。

- A. 债权人委员会
- B. 债权人会议主席
- C. 人民法院
- D. 第一次债权人会议

『正确答案』D

第3节 债务人财产概述

【例题·单选题】(2017年)根据企业破产法律制度的规定，下列免于申报的破产债权是()。

- A. 有担保的债权
- B. 社会保障债权
- C. 职工劳动债权
- D. 地方税收债权

第3节 债务人财产概述

『正确答案』C

『答案解析』本题考核债权申报。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，不必申报，由管理人调查后列出清单并予以公示。

第3节 债务人财产概述

【例题·多选题】(2013年)根据企业破产法律制度的规定，下列债务中，债权人应在人民法院确定的期限内进行债权申报的有()。

- A. 债务人所欠税款
- B. 债务人所欠银行未到清偿期的借款
- C. 债务人所欠职工工资
- D. 债务人所欠职工医疗费

第3节 债务人财产概述

『正确答案』AB

『答案解析』本题考核债权申报。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，不必申报，由管理人调查后列出清单并予以公示。除此之外，其他债权如税收债权、社会保障债权以及对债务人特定财产享有担保权的债权均需依法申报。

第3节 债务人财产概述

【例题·多选题】（2008年）根据企业破产法的规定，下列选项中，可以作为破产债权申报的有（ ）。

- A. 破产宣告时尚未到期的债权
- B. 破产宣告时附停止条件的债权
- C. 破产案件受理前成立的有财产担保的债权
- D. 管理人决定解除破产企业未履行的合同，除实际损失之外，依合同约定应支付给对方当事人的违约金

第3节 债务人财产概述

『正确答案』ABC

『答案解析』本题考核债权申报。未到期的债权，在破产申请受理时视为到期，所以A选项正确。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，所以B选项正确。破产案件受理前成立的债权，无论有无担保，均可以申报，所以C选项正确。管理人或者债务人依照《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，不包括违约金，所以D选项错误。

第3节 债务人财产概述

（三）、与保证有关的破产债权申报



第3节 债务人财产概述

（一）债务人破产

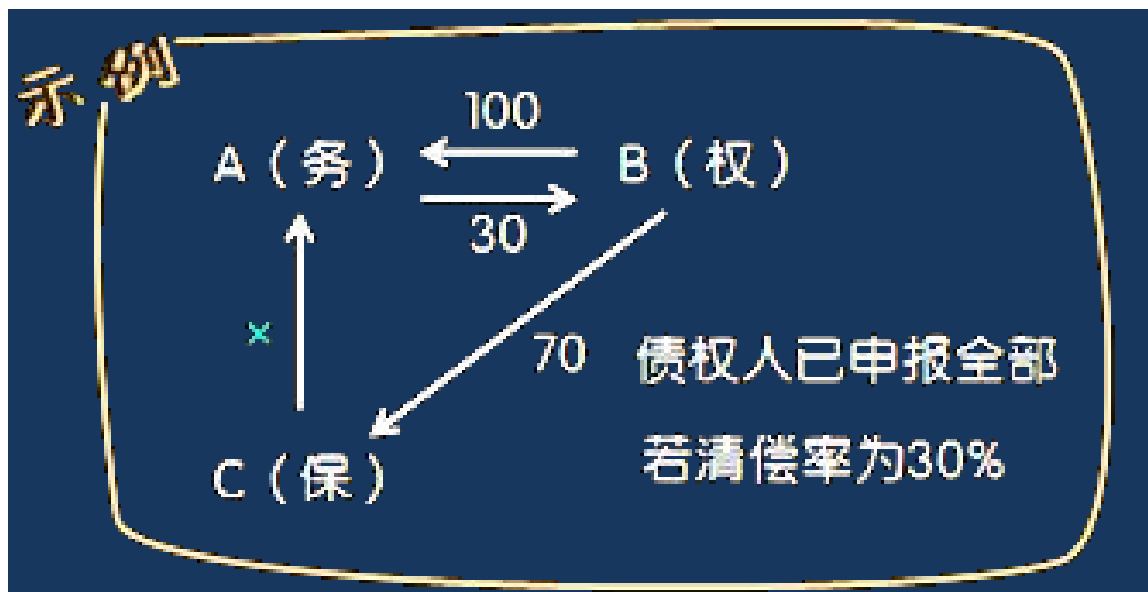
1. 连带保证：

（1）债权人找债务人：

①债权人已向管理人申报全部债权，保证人（连带债务人）不能再申报债权。

②债权人要求保证人对其在破产程序中未受清偿部分承担保证责任的，应当在破产程序终结之日起6个月内提出。保证人承担保证责任后，不得再向和解或者重整后债务人行使求偿权。

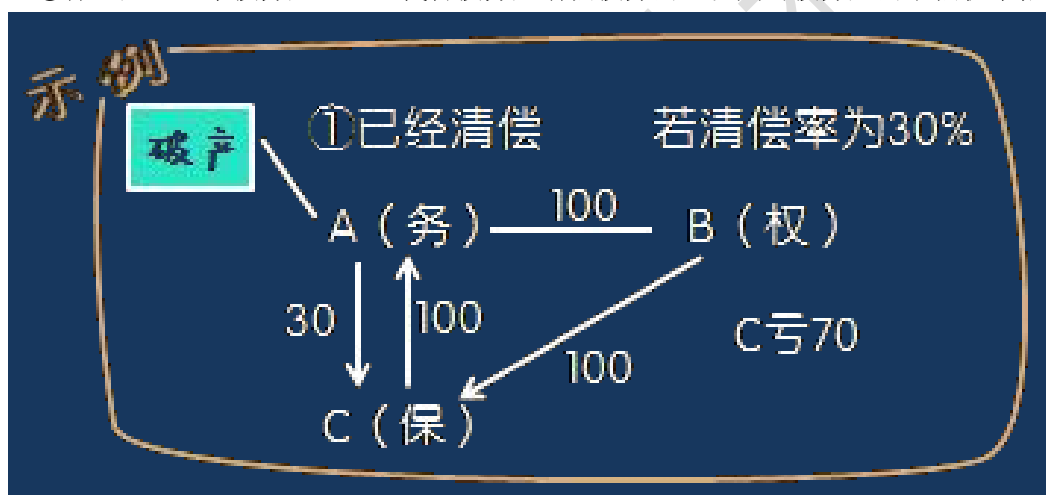
第3节 债务人财产概述



第3节 债务人财产概述

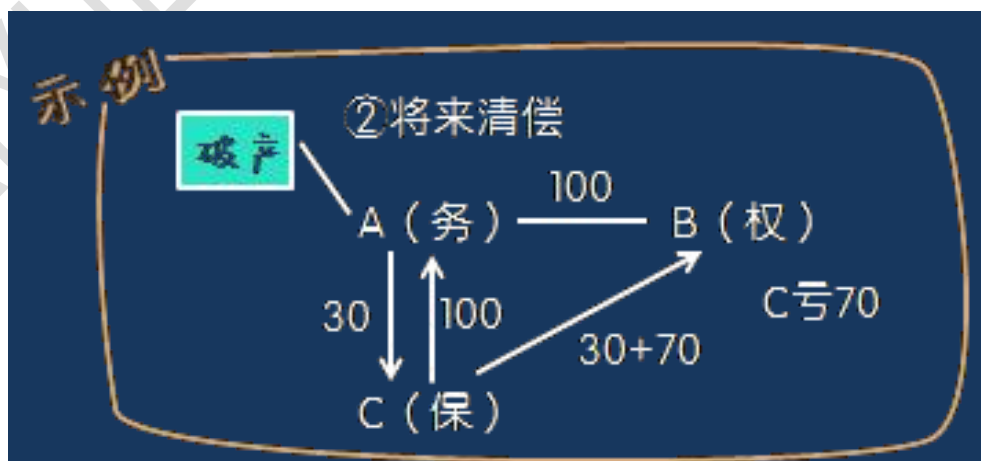
(2) 债权人找保证人:

①保证人（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。



第3节 债务人财产概述

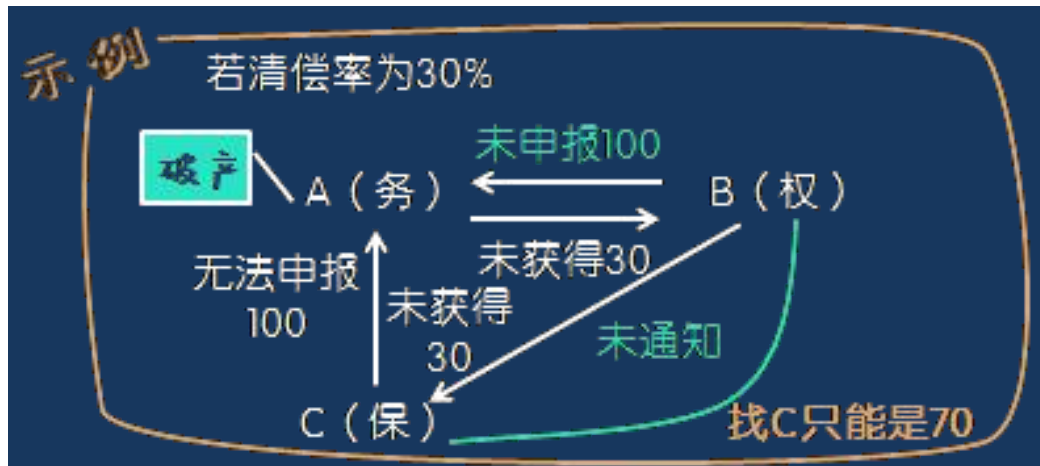
②保证人（连带债务人）尚未代替债务人清偿债务的，以其对债务人的将来求偿权申报债权。



【解释】破产程序终结前，已向债权人承担了保证责任的保证人，可以要求债务人向其转付已申报债权的债权人在破产程序中应得的清偿部分。（2019 年新增）

第 3 节 债务人财产概述

③债权人知道或应当知道债务人破产，既未申报债权也未通知保证人，致使保证人不能预先申报破产债权行使追偿权的，保证人在该债权在破产程序中可能受偿的范围内免除保证责任。



第 3 节 债务人财产概述

2. 一般保证:

(1) 债权人找保证人:

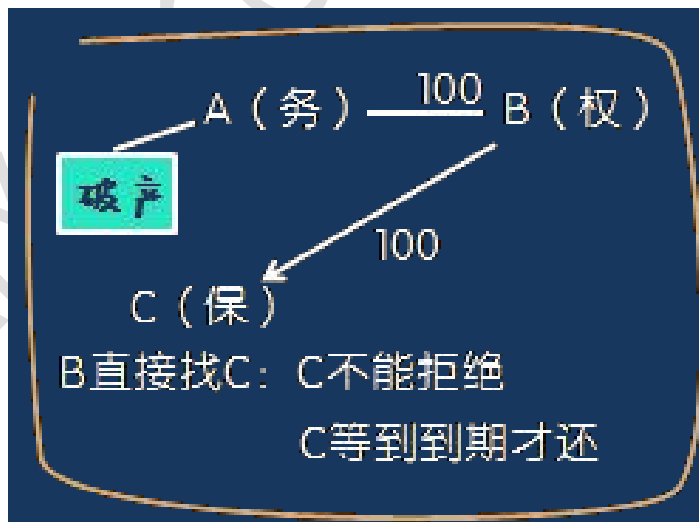
人民法院受理债务人破产案件，中止执行程序，（一般）保证人不得行使先诉抗辩权。

第 3 节 债务人财产概述

(2) 债权人找债务人:

①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。

②破产案件受理时主债务未到期的，一般保证人并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 3 节 债务人财产概述

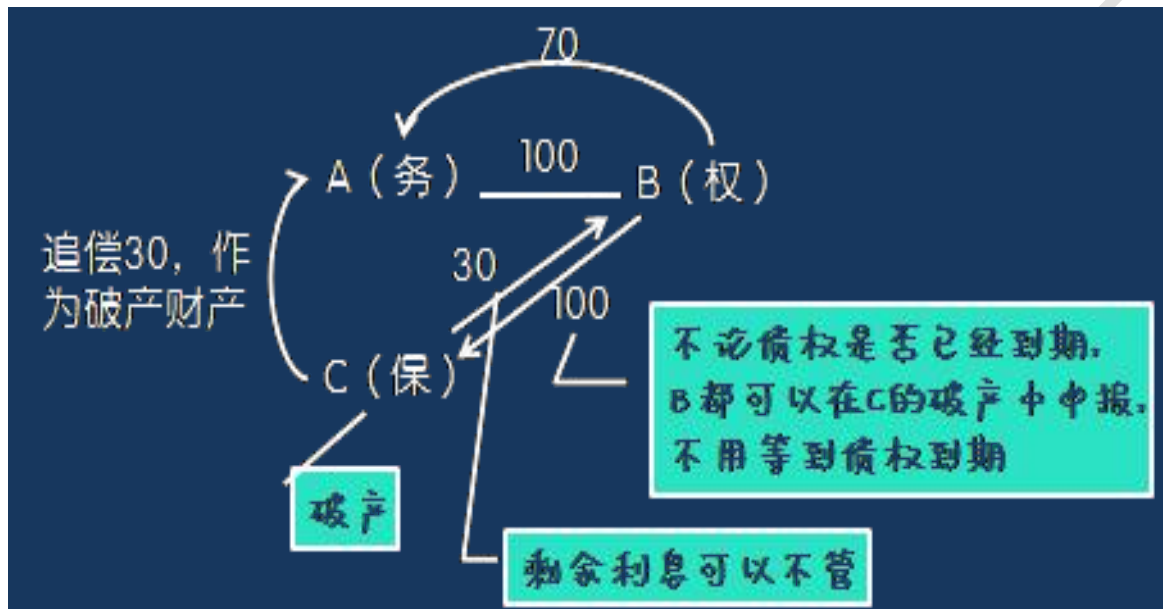
（二）保证人破产

1. 连带保证：

（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。

（2）主债务已到期时，债权人可以按照保证合同的约定向保证人申报债权进行追偿。主债务未到期的，视为已到期，在减去未到期的利息后予以提前清偿。

第 3 节 债务人财产概述



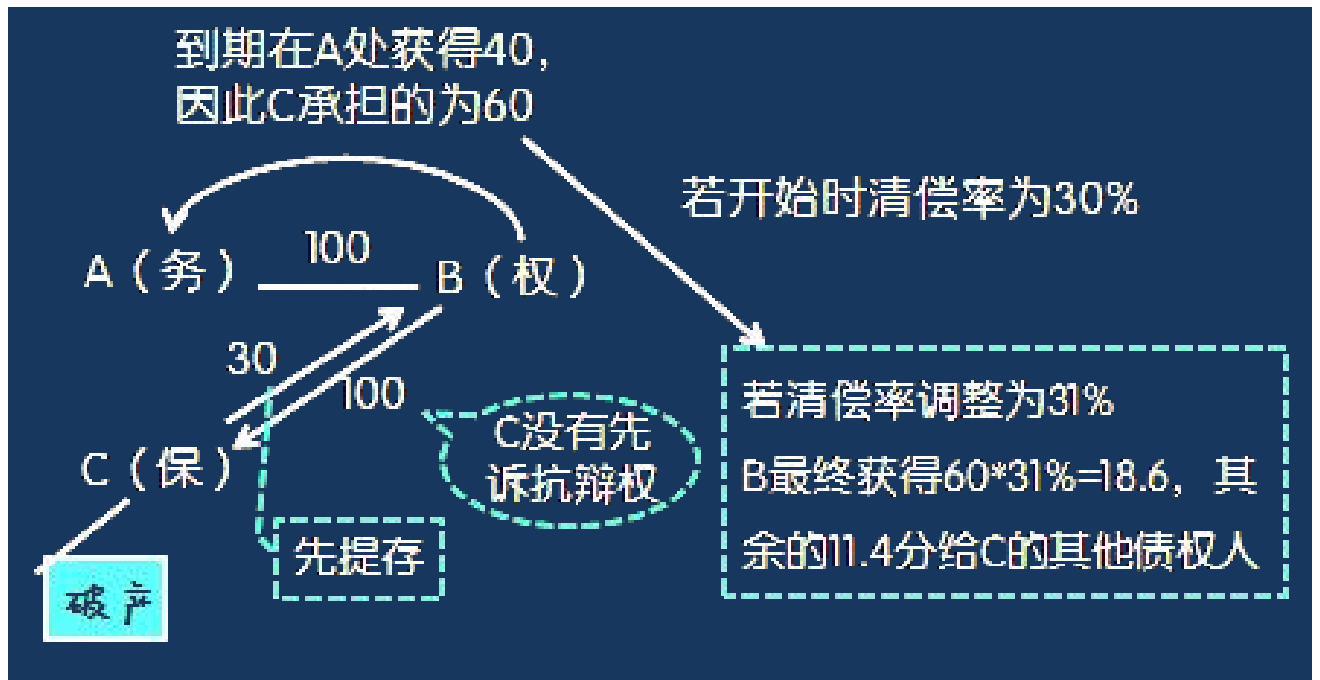
第 3 节 债务人财产概述

2. 一般保证：（2010 年案例分析、2012 年案例分析）

（1）一般保证人破产的，不得行使先诉抗辩权。

（2）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行使受偿权利后，再确定保证人是否还应承担保证责任。保证人的补充责任应按破产债权数额而不是实际分配数额确定。

第 3 节 债务人财产概述



第4节 债权人会议和债权人委员会

一、债权人会议的组成

1. 表决权 (2016 年案例分析)

(1) 第一次债权人会议: 申报债权人;

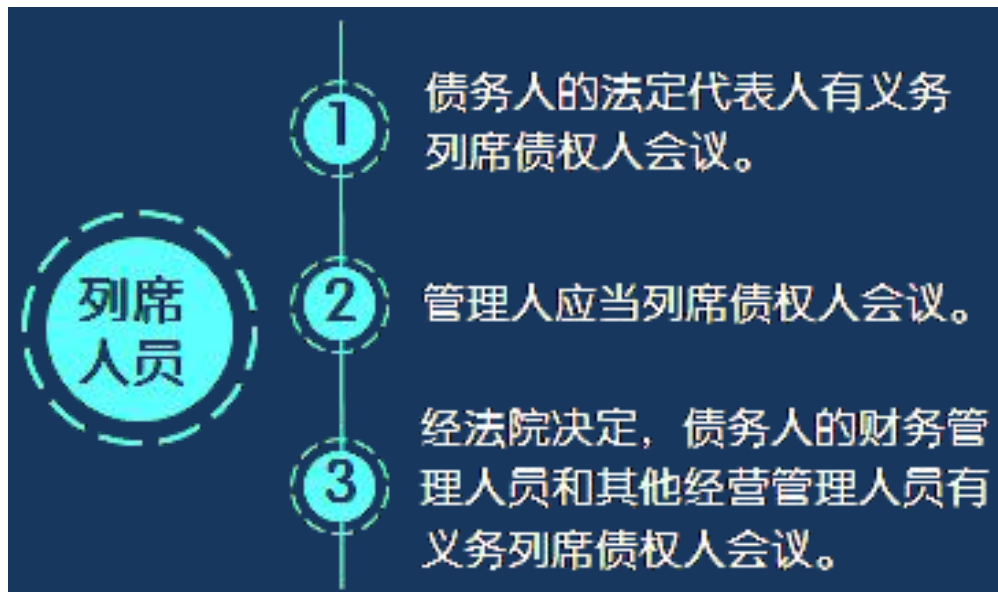
(2) 以后的债权人会议: 只有债权得到确认才有表决权, 包括有担保和无担保的债权人。

第4节 债权人会议和债权人委员会

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。如存在职工劳动债权不能从破产财产中获得全额优先受偿, 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4节 债权人会议和债权人委员会

2. 列席人员



第4节 债权人会议和债权人委员会

【例题·多选题】（2007年）根据企业破产法的规定，债权人会议表决的下列事项中，对债务人的特定财产享有担保权且未放弃优先受偿权利的债权人享有表决权的有（ ）。

- A. 通过重整计划
- B. 通过和解协议
- C. 通过破产财产的分配方案
- D. 通过破产财产的变价方案

第4节 债权人会议和债权人委员会

『正确答案』AD

『答案解析』本题考核债权人会议。根据规定，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，对于通过和解协议草案和通过破产财产的分配方案的决议不享有表决权，因此选项B和C不正确。

第4节 债权人会议和债权人委员会

二、债权人会议的召集

1. 召集情形：

	第一次	以后的会议（法官为权死，办！）
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

【口诀】法官为权死，办！

第4节 债权人会议和债权人委员会

2. 债权人会议主席：（2016年案例分析）

- （1）债权人会议设主席1人，由人民法院在有表决权的债权人中指定。

【链接】管理人由人民法院指定。

- （2）债权人会议主席主持债权人会议。

第4节 债权人会议和债权人委员会

三、债权人会议的职权

1. 核查债权；
2. 监督管理人；
3. 申请人民法院更换管理人，审查管理人的费用和报酬；
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；

【链接】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。

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。

第4节 债权人会议和债权人委员会

【例题·单选题】（2012年）根据企业破产法律制度的规定，下列各项中，属于债权人会议职权的是（ ）。

- A. 调查债务人的财产状况，制作财产状况报告
- B. 决定债务人的日常开支
- C. 决定债务人的内部管理事务
- D. 通过债务人财产的管理方案

第4节 债权人会议和债权人委员会

『正确答案』D

『答案解析』本题考核债权人会议职权。选项ABC是管理人的职权。

第4节 债权人会议和债权人委员会

四、债权人会议的决议（2016年案例分析）

★1. 通过的要求：

一般情况	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1/2以上。
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	分组表决：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。

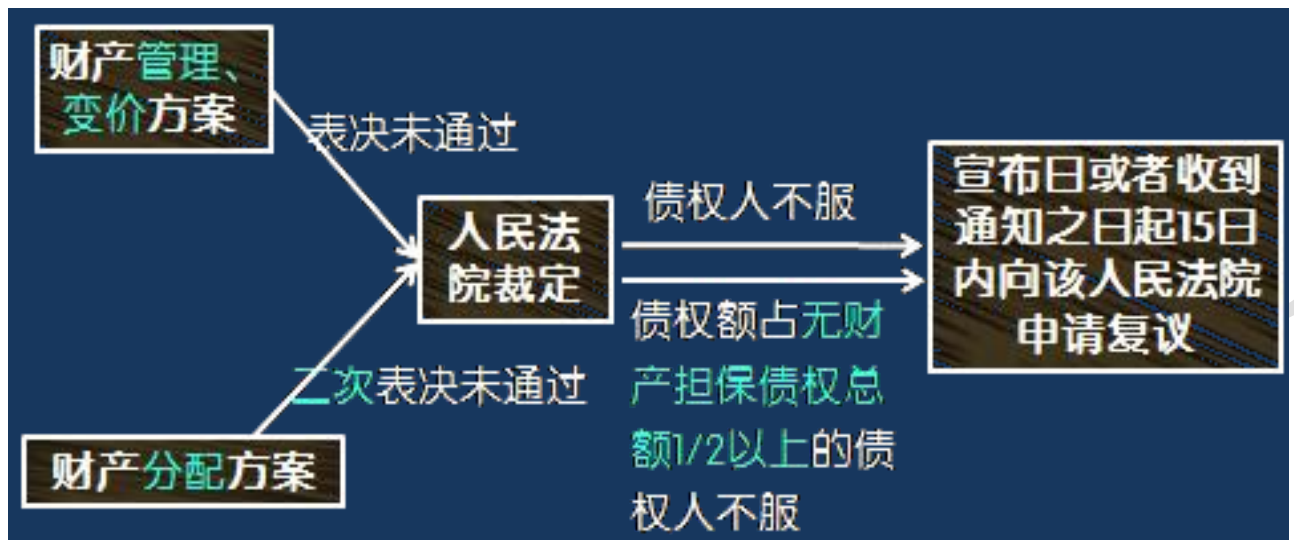
第4节 债权人会议和债权人委员会

2. 效力：对于在该决议事项上有表决权的全体债权人均有约束力。

【分析】和解决议、破产财产分配决议对有财产担保的债权人没有约束力。

第4节 债权人会议和债权人委员会

3. 未通过的处理：



第4节 债权人会议和债权人委员会

【例题·多选题】（2009年）根据企业破产法的规定，下列关于债权人会议的表述中，正确的有（ ）。

- A. 所有债权人都可以参加债权人会议，并享有表决权
- B. 第一次债权人会议由人民法院召开
- C. 所有申报债权人者均有权参加第一次债权人会议
- D. 债权人会议的决议，由出席会议的有表决权的债权人过半数通过即可

第4节 债权人会议和债权人委员会

『正确答案』BC

『答案解析』本题考核债权人会议。有财产担保的债权人对破产财产分配和和解协议草案的决议没有表决权，因此选项A的说法错误；债权人会议的决议，由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1/2以上。但是，本法另有规定的除外。因此选项D的说法是错误的。

第4节 债权人会议和债权人委员会

五、债权人委员会

- 1. 必要性：选任机关，由债权人会议根据需要确定。
- 2. 组成：由债权人会议选任的债权人代表和1名债务人的职工代表或者工会代表组成。
- 3. 人数：债权人委员会成员不得超过9人，由人民法院以书面决定认可。
- 4. 职权：（1）监督债务人财产的管理和处分；（2）监督破产财产分配；（3）提议召开债权人会议。

第4节 债权人会议和债权人委员会

【例题·单选题】（2007年）根据企业破产法的规定，下列关于债权人委员会的表述中，正确的是（ ）。

- A. 在债权人会议中应当设置债权人委员会
- B. 债权人委员会的成员人数最多不得超过7人
- C. 债权人委员会中的债权人代表由人民法院指定
- D. 债权人委员会中应当有1名债务人企业的职工代表或者工会代表

第4节 债权人会议和债权人委员会

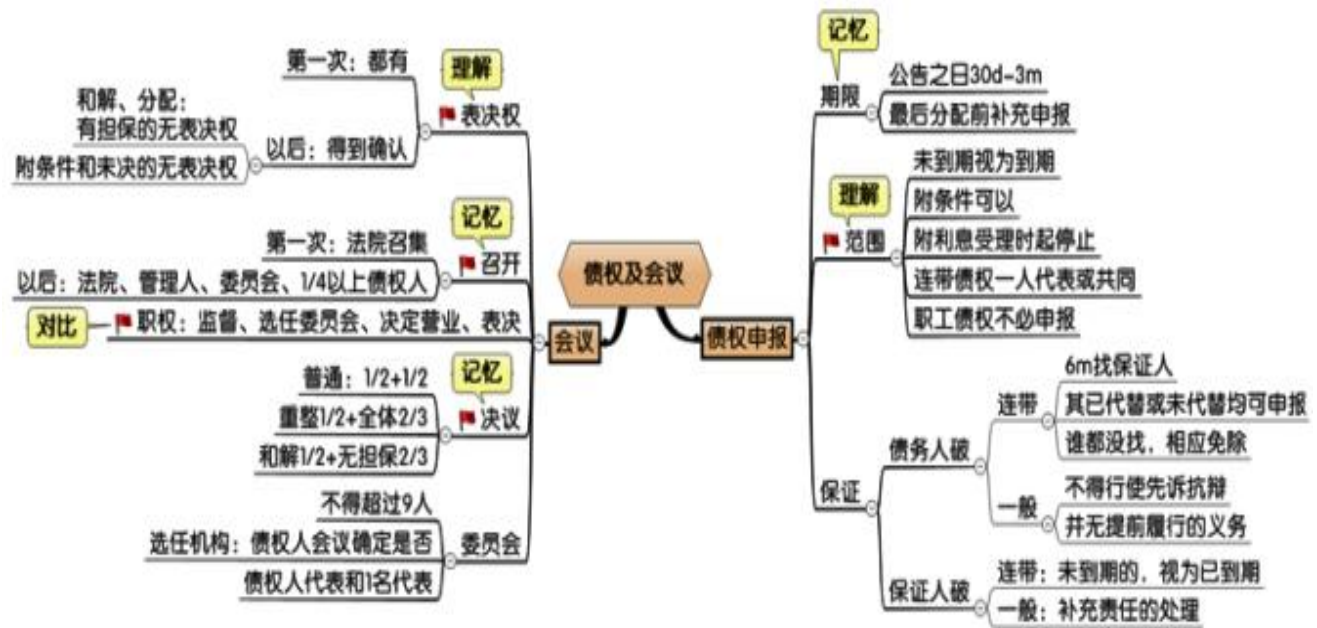
『正确答案』D

『答案解析』本题考核债权人委员会。根据规定，在债权人会议中“可以”设置债权人委员会，因此选项A错误；债权人委员会的成员人数最多不超过9人，因此选项B错误；债权人

委员会中的债权人代表由债权人会议选任、罢免，因此选项 C 错误。

第 4 节 债权人会议和债权人委员会

■ 本节总结：



第 5 节 重整程序

一、重整申请（2013 年案例分析）

直接重整	债务人	债务人不能清偿到期债务且资产不足以清偿全部债务
	债权人	债务人不能清偿到期债务且明显缺乏清偿能力
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
	其他	<p>如国务院金融监督管理机构可以向人民法院提出对金融机构进行重整的申请。</p> <p>《破产审判会议纪要》规定，对于债权债务关系复杂、债务规模较大，或者涉及上市公司重整的案件，人民法院在审查重整申请时，可以组织申请人、被申请人听证。债权人、出资人、重整投资人等利害关系人经人民法院准许，也可以参加听证。听证期间不计入重整申请审查期限。（2019 年新增）</p> <p>人民法院在审查重整申请时，根据债务人的资产状况、技术工艺、生产销售、行业前景等因素，能够认定债务人明显不具备重整价值以及拯救可能性的，应裁定不予受理。（2019 年新增）</p>

第 5 节 重整程序

【例题·多选题】根据企业破产法律制度的规定，关于破产案件受理后、破产宣告前阶段，下列表述正确的有（ ）。

- A. 债务人申请破产清算的案件，债权人可以申请和解
- B. 债权人申请债务人破产清算的案件，债务人可以申请重整

- C. 债权人申请债务人破产清算的案件，债务人可以申请和解
D. 债权人申请债务人破产清算的案件，债务人的出资人可以申请和解

第5节 重整程序

『正确答案』BC

『答案解析』本题考核破产申请。和解只能由债务人提出，而债权人不能够主动求和。选项AD错误；选项C正确：债权人申请债务人破产清算的案件，宣告破产前，债务人或者出资额占债务人注册资本十分之一以上的出资人，可以向人民法院申请重整，选项B正确。

第5节 重整程序

二、重整期间（2009年、2013年案例分析）

1. 重整期间：自人民法院裁定债务人重整之日起至重整程序终止。

【注意】不包括重整计划得到批准后的执行期间。

2. 管理者：

- (1) 经债务人申请，法院批准，债务人可在管理人的监督下自行管理财产和营业事务。
(2) 管理人负责管理财产和营业事务，可聘任经营管理者。

第5节 重整程序

★3. 重整期间的效力：

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。
新担保不受限	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。
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。
分红权受限	重整期间，债务人的出资人不得请求投资收益分配。
转让权受限	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5节 重整程序

【例题·多选题】某公司因长期不能清偿到期债务，经债权人申请，人民法院裁定债务人重整。在重整期间，下列情形中，符合法律规定的有（ ）。

- A. 债务人申请在管理人的监督下自行管理财产和营业事务
B. 债务人为继续营业为借款设定担保
C. 对债务人的特定财产享有的担保权暂停行使
D. 董事自行向第三人转让其持有的债务人的股权

第5节 重整程序

『正确答案』ABC

『答案解析』本题考核重整期间的相关规定。在重整期间，债务人的出资人不得请求投资收益分配。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，经人民法院同意的除外。

第5节 重整程序

三、重整计划的制定与批准

1. 重整计划的制定

- (1) 制定人：债务人（债务人管理的情况）或管理人（管理人管理的情况）
(2) 时间：应当自人民法院裁定债务人重整之日起6个月内，同时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

可以裁定延期三个月。仍不能，裁定终止重整程序。

第 5 节 重整程序

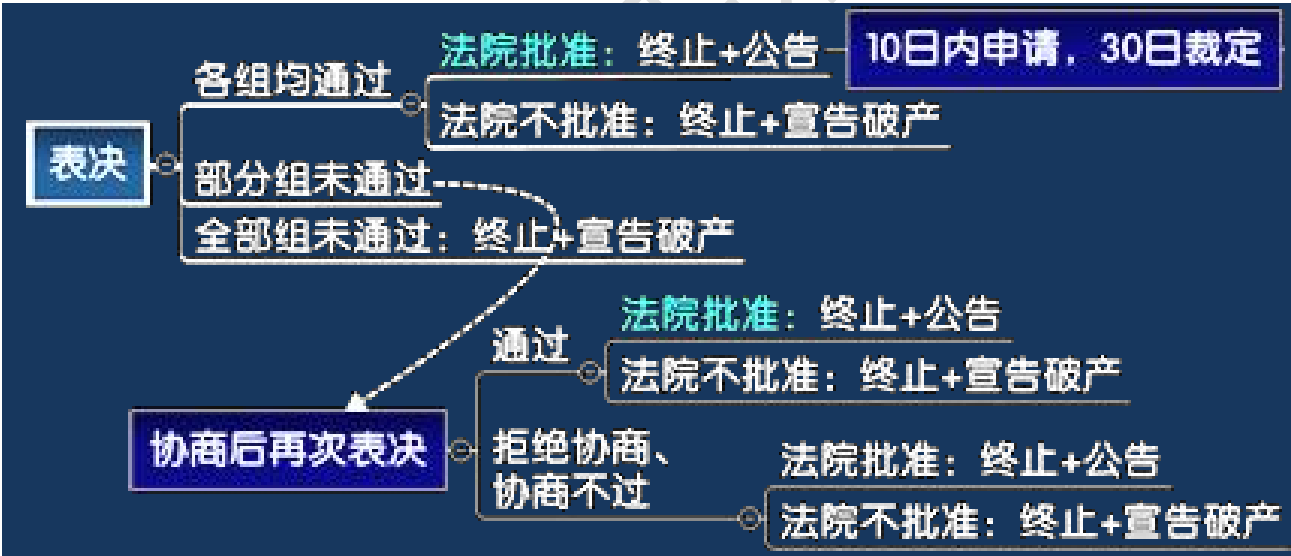
2. 重整计划草案的表决：

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	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） 【补充 1】 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。 【补充 2】 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。
每组通过	（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。 （2）出资人组表决时，按照出资比例行使表决权。

第 5 节 重整程序

3. 重整计划的批准：

（1）结果：



第 5 节 重整程序

（2）部分表决组未通过时的强制批准：

①按照重整计划草案，对债务人的特定财产享有担保权的债权就该特定财产将获得全额清偿，其因延期清偿所受的损失将得到公平补偿，并且其担保权未受到实质性影响，或者该表决组已经通过重整计划草案。

②按照重整计划草案，职工债权和债务人所欠税款将获得全额清偿，或者相应表决组已经通过重整计划草案。

第 5 节 重整程序

③按照重整计划草案，普通债权所获得的清偿比例，不低于其在重整计划草案被提请批准时依照破产清算程序所能获得的清偿比例，或者该表决组已经通过重整计划草案。

④重整计划草案对出资人权益的调整公平、公正，或者出资人组已经通过重整计划草案。

⑤重整计划草案公平对待同一表决组的成员，并且所规定的债权清偿顺序不违反《企业破产法》的规定。

第5节 重整程序

⑥债务人的经营方案具有可行性。

人民法院经审查认为重整计划草案符合上述规定的，应当自收到申请之日起30日内裁定批准，终止重整程序，并予以公告。

第5节 重整程序

【解释】人民法院应当审慎适用企业破产法第八十七条第二款，不得滥用强制批准权。确需强制批准重整计划草案的，重整计划草案除应当符合企业破产法第八十七条第二款规定外，如债权人分多组的，还应当至少有一组已经通过重整计划草案，且各表决组中反对者能够获得的清偿利益不低于依照破产清算程序所能获得的利益。（2019年新增）

第5节 重整程序

4. 重整程序的终止：

人民法院应当裁定终止重整程序，并宣告债务人破产：

（1）重整计划草案未获得通过且未获得人民法院的强制批准，或者已通过的重整计划未获得批准的；

（2）有下列情形之一的，经管理人或者利害关系人请求：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5节 重整程序

四、重整计划的执行、监督和终止

1. 重整计划的执行、监督

（1）执行者：债务人

（2）监督者：管理人

（3）上市公司重整计划的执行：

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。

第5节 重整程序

2. 重整计划的效力

★（1）约束力：

①对债务人和“全体债权人”均有约束力。

②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）未按期申报：债权人未依照规定申报债权的，在重整计划执行期间不得行使权利；在重整计划执行完毕后，可以按照重整计划规定的同类债权的清偿条件行使权利。

第5节 重整程序

（3）重整计划的变更：（2019年新增）

债务人应严格执行重整计划，但因出现国家政策调整、法律修改变化等特殊情况，导致原重整计划无法执行的，债务人或管理人可以申请变更重整计划一次。债权人会议决议同意变更重整计划的，应自决议通过之日起十日内提请人民法院批准。债权人会议决议不同意或者人民法院不批准变更申请的，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。

第5节 重整程序

人民法院裁定同意变更重整计划的，债务人或者管理人应当在六个月内提出新的重整计划。变更后的重整计划应提交给因重整计划变更而遭受不利影响的债权人组和出资人组进行表决。表决、申请人民法院批准以及人民法院裁定是否批准的程序与原重整计划的相同。

第5节 重整程序

3. 重整计划终止

(1) 情形：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。

【解释】重整程序、和解程序转入破产清算程序后，管理人应当按照破产清算程序继续履行管理人职责。（2019年新增）

第5节 重整程序

(2) 效力：

示例 甲企业重整时调整为偿还债权人90% ✗				
	A	B	C	为D设定的新担保 ✓
债权额	100	150	250	
已还	20 20%	①10%清偿率	②40%清偿率	
	A ✗	A	A	$0+100\times 20\%$
	B	B	B	$150\times 20\%+150\times 20\%$
	C	C	C	$250\times 20\%+250\times 20\%$

第5节 重整程序

①债权人在重整计划中作出的债权调整的承诺失去效力。

②为重整计划的执行提供的担保继续有效。

③债权人因执行重整计划所受的清偿仍然有效，债权未受清偿的部分只能作为破产债权，在其他同顺位债权人同自己所受的清偿达到同一比例时，才能继续接受分配。

第5节 重整程序

【例题·多选题】下列有关重整制度的表述中，符合《企业破产法》规定的有（ ）。

A. 债务人尚未进入破产程序时，债权人可以直接向人民法院申请对债务人进行重整

B. 债务人因不能执行重整计划，人民法院裁定终止重整计划的执行，并宣告债务人破产的，为重整计划的执行提供的担保无效

第5节 重整程序

C. 重整计划的债务清偿方案原则上是不得变更的，除非债权人可以得到实质上更多的清偿，或者受到不利影响的债权人全部同意

D. 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5节 重整程序

『正确答案』ACD

『答案解析』本题考核重整程序。债务人因不能执行重整计划，人民法院裁定终止重整计划

的执行，并宣告债务人破产的，为重整计划的执行提供的担保继续有效。

第 5 节 重整程序

五、上市公司的破产重整（★★★）

1. 管理人

上市公司进入破产重整程序后，由管理人履行相关法律、行政法规、部门规章和公司章程规定的原上市公司“董事会、董事和高级管理人员”承担的职责和义务，上市公司自行管理财产和营业事务的除外。

第 5 节 重整程序

2. 控股股东、实际控制人

控股股东、实际控制人及其关联方在上市公司破产重整程序前因违规占用、担保等行为对上市公司造成损害的，制定重整计划草案时应当根据其过错对控股股东及实际控制人支配的股东的股权作相应减少的调整。

【解释】在我国的司法实践中，已经出现了全部取消股东对严重资不抵债公司的股权的案件。

第 5 节 重整程序

3. 分组表决

出资人组对重整计划草案中涉及出资人权益调整事项的表决，经参与表决的出资人所持表决权 2/3 以上通过的，即该组通过重整计划草案。

第 5 节 重整程序

4. 行政许可（2013 年案例分析题）

（1）上市公司重整计划草案涉及证券监管机构行政许可事项的，受理案件的人民法院应当通过最高人民法院，启动与中国证券监督管理委员会的会商机制。人民法院应当参考专家咨询意见，作出是否批准重整计划草案的裁定。

第 5 节 重整程序

（2）人民法院裁定批准重整计划后，重整计划内容涉及证券监管机构并购重组行政许可事项的，上市公司应当按照相关规定履行行政许可核准程序。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。

第 6 节 和解程序

一、和解的一般程序

1. 和解申请：

直接和解	债务人可以直接向法院申请和解
转向和解	债务人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 6 节 和解程序

2. 和解协议的制定、表决：

（1）制定者：债务人申请和解，应当提出和解协议草案。

【链接】债务人或者管理人向人民法院和债权人会议提交重整计划草案。

（2）表决：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。

【注意】表决无须分组。

（3）法院的裁定：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。

第 6 节 和解程序

二、和解协议的效力

1. 约束力：

★（1）对债务人和全体和解债权人均有约束力。

【链接】和解程序对就债务人特定财产享有担保权的权利人无约束力，该权利人自人民法院裁定和解之日即受理和解申请、启动和解程序之日起，可以对担保物行使权利。

（2）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6节 和解程序

2. 和解协议的终止：

（1）情形：如果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。

第6节 和解程序

（2）效力：

①债权人在和解协议中作出的债权调整的承诺失去效力。

②为和解协议的执行提供的担保继续有效。

③债权人因执行和解协议所受的清偿仍然有效，债权未受清偿的部分只有在其他同顺位债权人同自己所受的清偿达到同一比例时，才能继续接受分配。

第6节 和解程序

【例题·多选题】（2009年）下列关于和解的表述中，符合企业破产法规的有（ ）。

A. 和解申请只能由债务人一方提出

B. 和解申请只能由债权人一方提出

C. 在和解程序中，对债务人特定财产享有的担保权暂停行使

D. 和解债权人未依照法律规定申报债权的，在和解协议执行完毕后，仍可按照和解协议规定的清偿条件行使权利

第6节 和解程序

『正确答案』AD

『答案解析』本题考核和解程序。和解申请只能由债务人一方提出，因此选项A的说法正确，选项B的说法错误；在重整期间，对债务人的特定财产享有的担保权暂停行使。和解程序中没有此规定。因此选项C的说法错误；和解债权人未依照破产法规定申报债权的，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，因此选项D的说法是正确的。

第6节 和解程序

【重整 VS 和解】

		重整	和解
申请人	直接	债务人；债权人	债务人
	受理申请后、宣告破产前	债务人；出资额占债务人注册资本1/10以上的出资人；其他债权人	债务人
制定人		债务人/管理人	债务人
执行人		债务人	债务人
表决		分组	不分组
		出席会议有表决权的债权人 $>1/2$ + 债权额占债权总额 $\geq 2/3$	出席会议有表决权的债权人 $>1/2$ + 债权额占无财产担保债权

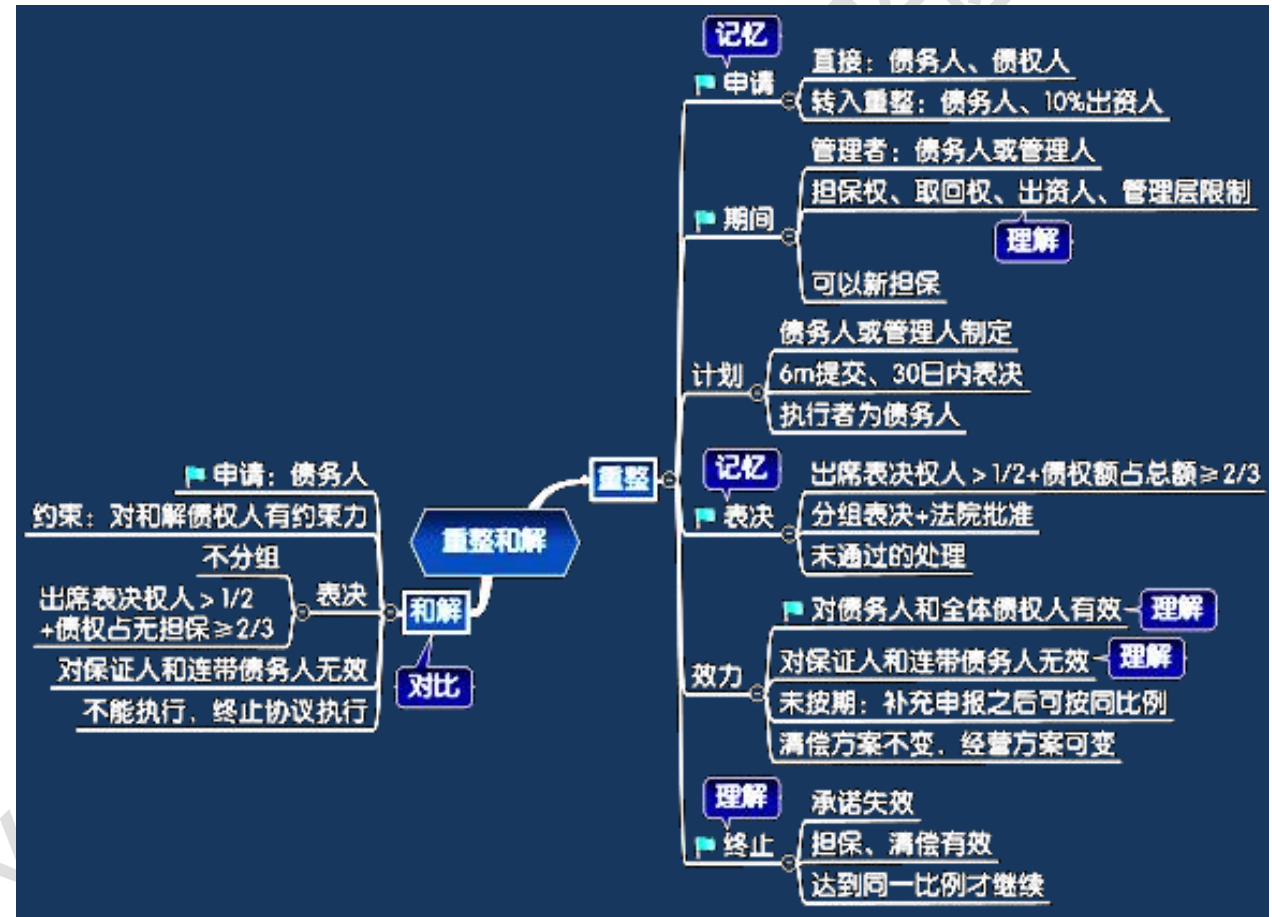
		总额 $\geq 2/3$
--	--	---------------

第6节 和解程序

债务人	√	√
债权人	有担保/无担保	无担保
保证人	×	×
连带债务人	×	×
执行成功	债务人不再承担清偿责任	
执行不成	债权调整的承诺失去效力；因执行计划所受的清偿仍然有效；为执行提供的担保继续有效	

第6节 和解程序

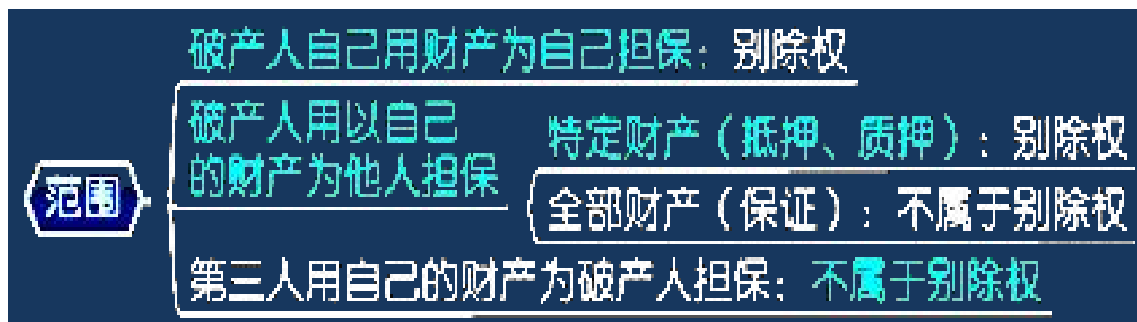
■ 本节总结：



第7节 破产清算程序

一、别除权

1. 概念：别除权是指对“破产人”的“特定财产”享有担保权的权利人，对该特定财产享有优先受偿的权利。★



第7节 破产清算程序

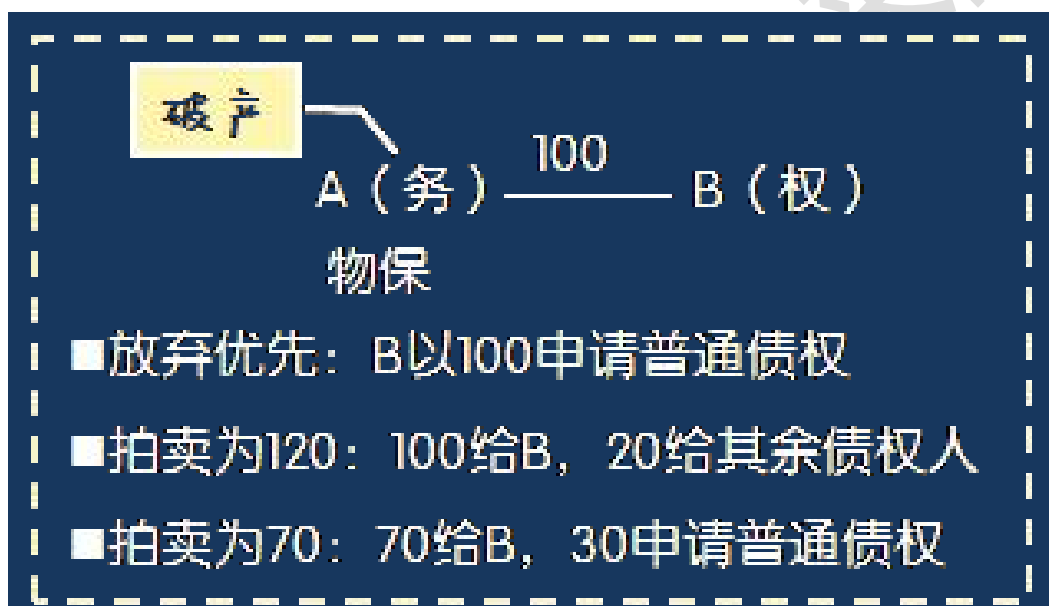
（1）债权是否申报：别除权人享有破产申请权，也应当申报债权。

（2）行使是否受限：别除权的优先受偿权不受破产清算与和解程序的限制，但在重整程序中受到一定限制。

第7节 破产清算程序

2. 具体情形：

（1）破产人自己用财产为自己担保：



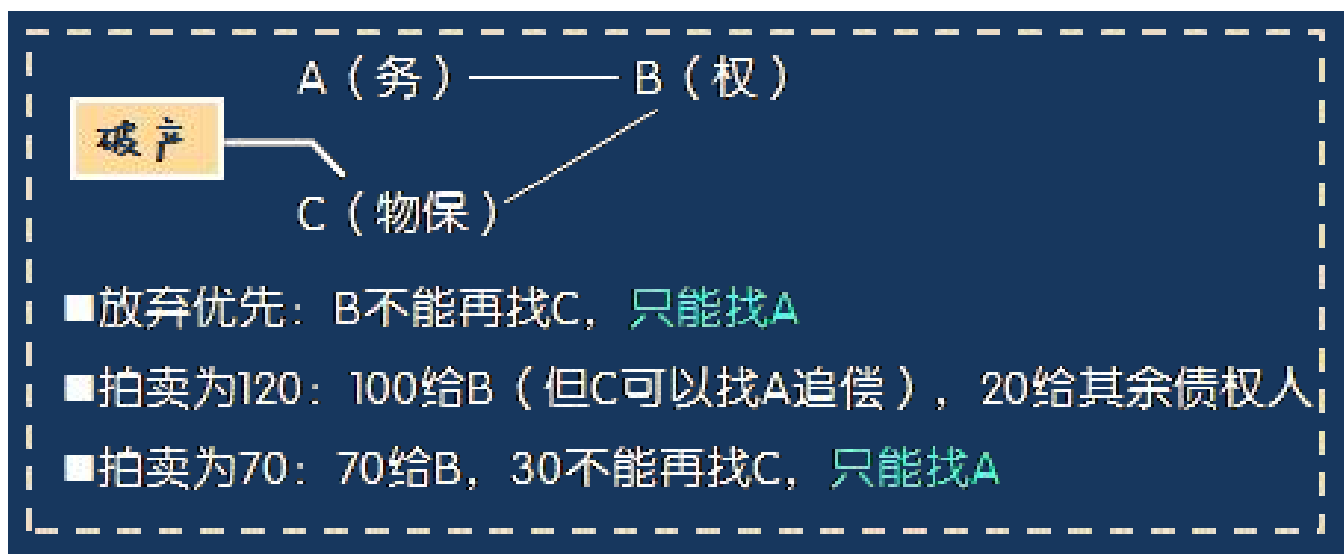
第7节 破产清算程序

①如果有财产担保的债权人放弃优先受偿权利的，其债权作为普通债权。

②如果有财产担保的债权人不放弃优先受偿权利，债权人行使优先受偿权利未能完全受偿的，优先受偿的部分是别除权，其未受偿的债权作为普通债权。

第7节 破产清算程序

（2）破产人用以自己的财产为他人担保：



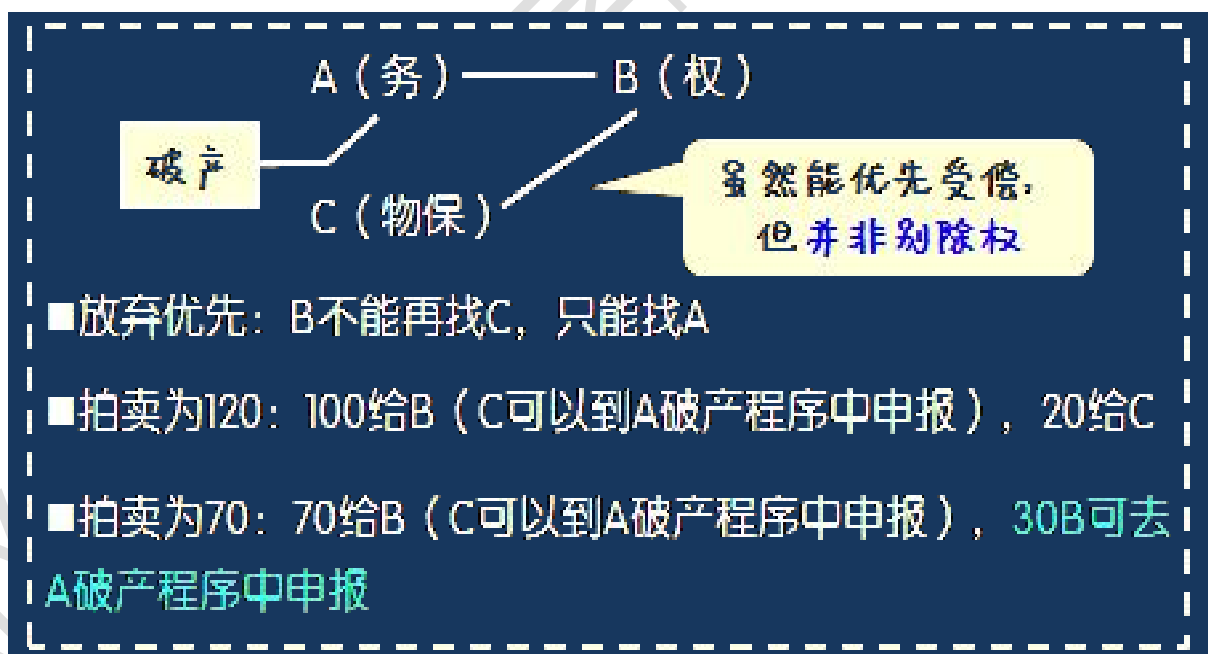
第7节 破产清算程序

①如破产企业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, 但因破产企业不是主债务人, 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企业要求清偿, 只能向原主债务人求偿。

②别除权人如放弃优先受偿权利, 其债权不能转为对破产企业的破产债权, 因二人之间只有担保关系, 无基础债务关系。

第7节 破产清算程序

(3) 第三人用自己的财产为破产人担保: 不属于别除权



第7节 破产清算程序

【示例】人民法院于2014年8月12日受理A公司破产申请。管理人接管A公司后, 在清理债权债务过程中发现如下事项: 2013年6月, D公司向甲银行借款80万元, 借期1年。A公司以其设备为D公司的借款提供抵押担保, 并办理了抵押登记。

借款到期后, D公司未能偿还。经A公司、D公司和甲银行协商, A公司用于抵押的设备依法变现, 所得价款全部用于偿还借款本息, 但尚有14万元未能清偿。

第7节 破产清算程序

问：甲银行能否将尚未得到清偿的14万元向管理人申报破产债权？并说明理由。

『正确答案』甲银行不能将尚未得到清偿的14万元向管理人申报破产债权。因为A公司仅为抵押人，并非借款人。作为抵押人，其仅在抵押物价值范围内向甲银行承担担保责任。

第7节 破产清算程序

【例题·多选题】（2008年）根据企业破产法的规定，对破产人的特定财产享有担保权的权利人，对该特定财产享有优先受偿的权利。下列选项中，构成该项优先受偿权的有（ ）。

- A. 破产人为他人债务提供的保证担保
- B. 破产人为自己的债务提供的质押担保
- C. 破产人为他人债务提供的抵押担保
- D. 第三人为破产人的债务提供的抵押担保

第7节 破产清算程序

『正确答案』BC

『答案解析』本题考核别除权。对破产人的特定财产享有担保权的权利人，对该特定财产享有优先受偿的权利。A选项是没有“特定财产”的保证担保；D选项不是“破产人”提供的担保，均不能构成优先受偿权（别除权）。

第7节 破产清算程序

二、破产财产的变价和分配

（一）破产财产的变价

1. 在破产宣告后，管理人应当及时拟订破产财产变价方案，提交债权人会议讨论。管理人应当按照债权人会议通过的或者人民法院依法裁定的破产财产变价方案，适时变价出售破产财产。

【解释】债权人会议表决债务人财产的管理方案和通过破产财产的变价方案时未通过的，由人民法院裁定。

第7节 破产清算程序

2. 破产财产处置应当以价值最大化为原则，兼顾处置效率。人民法院要积极探索更为有效的破产财产处置方式和渠道，最大限度提升破产财产变价率。采用拍卖方式进行处置的，拍卖所得预计不足以支付评估拍卖费用，或者拍卖不成的，经债权人会议决议，可以采取作价变卖或实物分配方式。变卖或实物分配的方案经债权人会议两次表决仍未通过的，由人民法院裁定处理。（2019年新增）

第7节 破产清算程序

3. 破产财产的变价出售必须以价值最大化即债权人利益最大化为原则，不能与破产企业职工安置挂钩，职工安置是政府应负责解决的问题，不允许以低价向购买者出售破产财产的方式换取其对职工的就业安置，以损害债权人利益的方式解决政府的财政与工作困难。（2019年新增）

第7节 破产清算程序

（二）破产财产的清偿顺位

（1）一般企业：

- 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 7 节 破产清算程序

【注意 1】对债务人的董事、监事和高级管理人员工资按同期平均工资标准予以调整。
【注意 2】政府或第三方就劳动债权的垫款，可以在破产程序中按照职工债权的受偿顺序优先获得清偿。

第 7 节 破产清算程序

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；

	劳动报酬	社会保险费用
为继续营业	共益债务	共益债务
一般情况	职工债权	职工债权、除前项以外的社会保险费用

【注意】破产企业在受理前因欠缴税款产生的滞纳金属于普通债权；受理后因欠缴税款产生的滞纳金不属于破产债权，不予清偿。

第 7 节 破产清算程序

⑤普通破产债权。

【注意 1】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。

第 7 节 破产清算程序

【注意 2】根据《破产审判会议纪要》的规定，对于法律没有明确规定清偿顺序的债权，人民法院可以按照人身损害赔偿债权优先于财产性债权、私法债权优先于公法债权、补偿性债权优先于惩罚性债权的原则合理确定清偿顺序。因债务人侵权行为造成的人身损害赔偿，可以参照企业破产法第一百一十三条第一款第一项规定的顺序清偿，但其中涉及的惩罚性赔偿除外。破产财产依照企业破产法第一百一十三条规定的顺序清偿后仍有剩余的，可依次用于清偿破产受理前产生的民事惩罚性赔偿金、行政罚款、刑事罚金等惩罚性债权。（2019 年新增）

第 7 节 破产清算程序

【注意 3】由第三方垫付的职工债权，原则上按照垫付的职工债权性质进行清偿；由欠薪保障基金垫付的，应按照企业破产法第一百一十三条第一款第二项的顺序清偿。债务人欠缴的住房公积金，按照债务人拖欠的职工工资性质清偿。（2019 年新增）

第 7 节 破产清算程序

(2) 商业银行：

①商业银行不能支付到期债务，经国务院银行业监督管理机构同意，由法院宣告其破产。
②商业银行破产清算时，在支付清算费用、所欠职工工资和劳动保险费用后，应当优先支付个人储蓄存款的本金和利息。

第 7 节 破产清算程序

2. 实施：

附生效或解除条件的债权	管理人提存	①在最后分配公告日，生效条件未成就或解除条件成就的，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。
-------------	-------	---

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，法院应当将提存的分配额分配给其他债权人。

第7节 破产清算程序

【例题·单选题】（2014年）破产企业甲公司在破产案件受理前因欠缴税款产生滞纳金。下列关于该滞纳金在破产程序中清偿顺位的表述中，符合破产法律制度规定的是（ ）。

- A. 该滞纳金与欠缴税款处于相同受偿顺位
- B. 该滞纳金属于普通债权，受偿顺位劣后于欠缴税款
- C. 该滞纳金劣后于普通债权受偿
- D. 该滞纳金不属于破产债权，在破产程序中不予清偿

第7节 破产清算程序

『正确答案』B

『答案解析』本题考核破产财产分配。破产企业在破产案件受理前因欠缴税款产生的滞纳金，属于普通债权，不享有与欠缴税款相同的优先受偿地位。

第7节 破产清算程序

【例题·单选题】（2012年）根据企业破产法律制度的规定，下列债务中，在清偿破产费用和共益债务后，应从破产财产中按第一顺位获得清偿的是（ ）。

- A. 破产人所欠职工的伤残补助
- B. 破产人所欠税款
- C. 破产人所欠红十字会的捐款
- D. 破产人所欠环保部门的罚款

第7节 破产清算程序

『正确答案』A

『答案解析』本题考核破产财产分配。破产财产在优先清偿破产费用和共益债务后，依照下列顺序清偿：（1）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；（2）破产人欠缴的除前项规定以外的社会保险费用和破产人所欠税款；（3）普通破产债权。

第7节 破产清算程序

三、破产程序的终结

1. 程序：人民法院应当自收到管理人终结破产程序的请求之日起15日内作出是否终结破产程序的裁定。管理人应当自破产程序终结之日起10日内，向破产人的原登记机关办理注销登记。

第7节 破产清算程序

2. 遗留事务的处理：

自破产程序终结之日起两年内，有下列情形之一的，债权人可请求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非正常收入和侵占企业财产的情况，应当追回财产的；

第7节 破产清算程序

(2) 发现破产人有应当供分配的其他财产的。

【链接】在破产清算程序终结后两年内，债权人可以追回财产应用于“对全体债权人”分配。在破产清算程序终结两年之后，债权人可以追回财产应用于“个别清偿”。

【注意】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7节 破产清算程序

【例题·单选题】(2008年)根据企业破产法的规定，破产程序终结后，债权人发现破产人有应当供分配的其他财产，可以请求人民法院按照破产财产分配方案进行追加分配的法定期间是()。

- A. 破产程序终结后半年内
- B. 破产程序终结后一年内
- C. 破产程序终结后二年内
- D. 破产程序终结后三年内

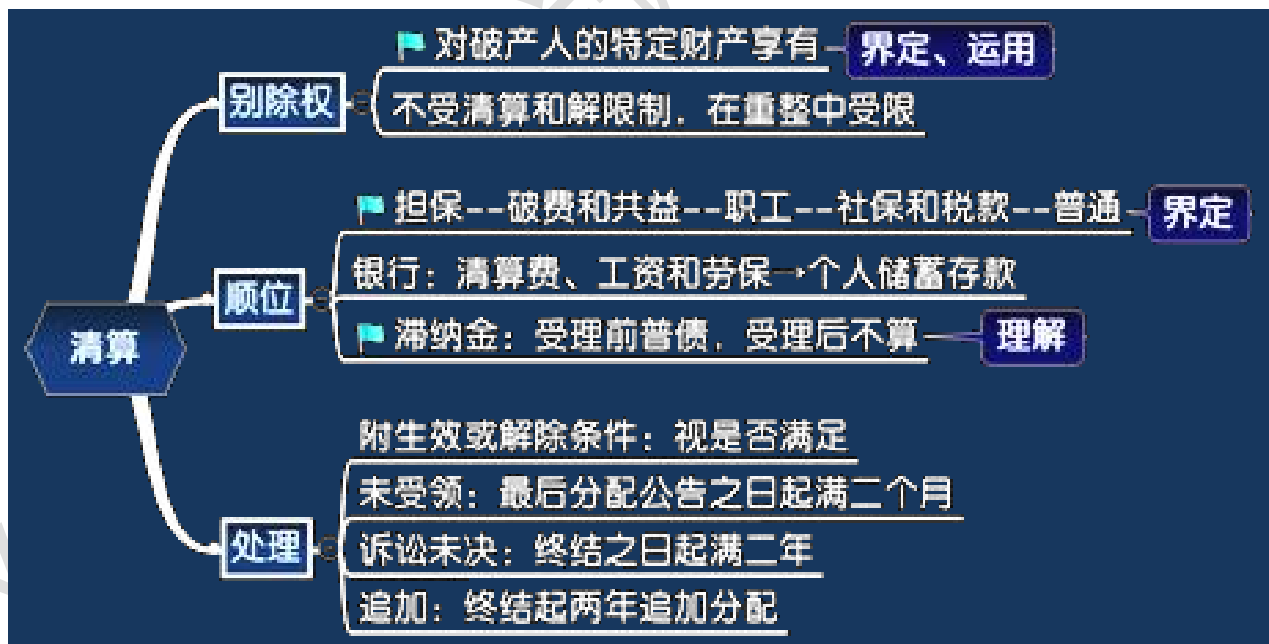
第7节 破产清算程序

『正确答案』C

『答案解析』本题考核破产程序的终结。根据规定，自终结之日起“2年内”，发现破产人有应当供分配的其他财产的，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，因此选项C是正确的。

第7节 破产清算程序

■ 本节总结：



第8节 关联企业合并财产 (2019年新增)

一、实质合并与程序合并的区别

1、关联企业合并破产分别实质合并与程序合并两种模式。实质合并是对关联企业资产与负债的合并，即将多个关联企业视为一个单一企业，在统一财产分配与债务清偿的基础上进行破产程序，所有企业同类债权人的清偿率按相同原则确定，各企业的法人人格在破产程序进行期间不再独立。在目前我国实践中，实质合并主要以各关联企业资产与负债严重混同导致法人人格混同为适用条件。

第8节 关联企业合并财产（2019年新增）

2、程序合并是多个破产案件程序的合并审理，体现为对不同法院管辖的多个企业破产案件的程序并案审理、整体重整或者破产清算，通过统一制定集团各企业相互协调衔接的重整计划、清算方案乃至整个集团企业合一的整体重整计划，达到企业挽救目的，或者使破产财产实现更高的价值。在程序合并中，各关联企业仍保持法人人格的独立，资产与债务清偿比例等分别确定。

第8节 关联企业合并财产（2019年新增）

二、关联企业实质合并破产

1、《破产审判会议纪要》指出，关联企业实质合并破产的审慎适用。人民法院在审理企业破产案件时，应当尊重企业法人人格的独立性，以对关联企业成员的破产原因进行单独判断并适用单个破产程序为基本原则。当关联企业成员之间存在法人人格高度混同、区分各关联企业成员财产的成本过高、严重损害债权人公平清偿利益时，可例外适用关联企业实质合并破产方式进行审理。

第8节 关联企业合并财产（2019年新增）

2、人民法院收到实质合并申请后，应当及时通知相关利害关系人并组织听证，听证时间不计入审查时间。人民法院在审查实质合并申请过程中，可以综合考虑关联企业之间资产的混同程度及其持续时间、各企业之间的利益关系、债权人整体清偿利益、增加企业重整的可能性等因素，在收到申请之日起三十日内作出是否实质合并审理的裁定。

第8节 关联企业合并财产（2019年新增）

3、相关利害关系人对受理法院作出的实质合并审理裁定不服的，可以自裁定书送达之日起十五日内向受理法院的上一级人民法院申请复议。

4、采用实质合并方式审理关联企业破产案件的，应由关联企业中的核心控制企业住所地人民法院管辖。核心控制企业不明确的，由关联企业主要财产所在地人民法院管辖。多个法院之间对管辖权发生争议的，应当报请共同的上级人民法院指定管辖。

第8节 关联企业合并财产（2019年新增）

5、人民法院裁定采用实质合并方式审理破产案件的，各关联企业成员之间的债权债务归于消灭，各成员的财产作为合并后统一的破产财产，由各成员的债权人在同一程序中按照法定顺序公平受偿。采用实质合并方式进行重整的，重整计划草案中应当制定统一的债权分类、债权调整和债权受偿方案。

第8节 关联企业合并财产（2019年新增）

三、关联企业程序合并破产

1、关联企业破产案件的协调审理与管辖原则。多个关联企业成员均存在破产原因但不符合实质合并条件的，人民法院可根据相关主体的申请对多个破产程序进行协调审理，并可根据程序协调的需要，综合考虑破产案件审理的效率、破产申请的先后顺序、成员负债规模大小、核心控制企业住所地等因素，由共同的上级法院确定一家法院集中管辖。

第8节 关联企业合并财产（2019年新增）

2、协调审理的法律后果。协调审理不消灭关联企业成员之间的债权债务关系，不对关联企业成员的财产进行合并，各关联企业成员的债权人仍以该企业成员财产为限依法获得清偿。但关联企业成员之间不当利用关联关系形成的债权，应当劣后于其他普通债权顺序清偿，且该劣后债权人不得就其他关联企业成员提供的特定财产优先受偿，即担保物权无效。