

学校编码: 10384

分类号 \_\_\_\_\_ 密级 \_\_\_\_\_

学 号: X2009120088

UDC \_\_\_\_\_

# 厦 门 大 学

## 硕 士 学 位 论 文

### 关联企业破产的规制研究

#### Study on the Regulation of Affiliated Enterprise Bankruptcy

罗宏强

指导教师姓名: 何丽新教授

专业名称: 法律硕士

论文提交日期: 2013 年 11 月

论文答辩日期: 2013 年 月

学位授予日期: 2013 年 月

答辩委员会主席: \_\_\_\_\_

评 阅 人: \_\_\_\_\_

2013 年 11 月

论我国小额诉讼程序的适用及完善

江玲玲

指导教师

卢正敏

副教授

厦门大学

厦门大学博硕士学位论文摘要库

## 厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为( )课题(组)的研究成果,获得( )课题(组)经费或实验室的资助,在( )实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

## 厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，  
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

## 内容摘要

本文的研究对象是关联企业破产时关联企业利害关系人的利益平衡，文章在梳理美国、德国、我国台湾地区及我国大陆地区规制关联企业破产的相关法律规范的基础上，结合理论前沿和我国关联企业破产的实际问题，对我国关联企业破产制度的完善提出合理建议。

本文除引言和结语外，共分为分五章：

第一章概述关联企业及其破产。第一节介绍了关联企业的定义及其特征。第二节对关联企业破产进行了界定，分析了关联企业破产的种类及特征。

第二章梳理域外对关联企业破产的规制。第一节阐述美国用来规制关联企业破产、实现相关利益者利益平衡的三大制度——“揭开公司面纱”制度、“衡平居次”原则、“实质合并”规则。第二节阐述德国用来规制关联企业破产、实现相关利益者利益平衡的三大制度——利益补偿原则、直索责任、股权替代制度。第三节列举我国台湾地区规制关联企业的相关制度。因我国台湾地区大部分援用美国和德国的制度，笔者在本章第一节、第二节均有详细论述，故本节只做简要梳理，不再赘述。

第三章梳理我国对关联企业破产的规制。第一节从立法、司法两方面阐述我国规制关联企业破产的制度与方法。第二节主要从法律规制的不完善、司法实践中操作缺乏规范性、利益相关人利益保护的失衡三方面分析我国对关联企业破产的规制所存在的缺憾。

第四章对我国规制关联企业破产提出合理的建议。第一节以保障债权人的公平受偿权为原则，从立法和司法的角度对我国关联企业破产制度完善提出合理建议。第二节以利益相关人的利益衡平为核心，对我国构建关联企业破产制度提出立法与司法建议。

**关键词：** 关联企业破产；破产类型；利益衡平



## ABSTRACT

The object of this paper is the balance of the stakeholders' interests when affiliated enterprise goes bankrupt. This paper will comb the relevant laws and regulations about affiliated enterprise bankruptcy of the United States, Germany, Taiwan and mainland of China. Then we will put forward reasonable suggestions on improving Chinese system of affiliated enterprise bankruptcy combining the front theory and practical issues of affiliated enterprise bankruptcy in China.

Besides preface and epilogue, this article is divided into five chapters. The first chapter summarizes the affiliated enterprise bankruptcy. The first section introduces the definition and characteristics of associated enterprises. The affiliated enterprise bankruptcy is defined in the second part, analysing the types and characteristics of the affiliated enterprise bankruptcy.

The second chapter combs outside regulation of affiliated enterprise bankruptcy. The first section expounds the three major system - "the corporate veil" system, the principle of "equitable subordination" and "real merger" rules which are applied in the United States to regulate affiliated enterprise bankruptcy and to achieve the balance of stakeholders' interests. The second section states the three major system - Interest compensation principle, Straight line responsibility and the system of Equity substitute which are applied in Germany to regulate affiliated enterprise bankruptcy and achieve the balance of interests of stakeholders. The third section lists related system regulating associated enterprises in Taiwan. As Taiwan most avail himself of the system in the United States and Germany, we will expound in detail in the first and second quarters and briefly carding in this quarter.

The third chapter combs the regulation of affiliated enterprise bankruptcy in our country. The first section expounds the system and method of affiliated

enterprise bankruptcy in China from legislation and judicial practice. The second section analyses the existing defects of regulation of affiliated enterprise bankruptcy mainly from the imperfect legal regulation, a lack of normative operation in judicial practice and the imbalance of the stakeholders benefit protection.

The forth chapter puts forward reasonable advice on regulating affiliated enterprise bankruptcy in China. Section 1 offers a proposal based on the principle of protecting the creditor's rights equally in legislation and judicial. In the second quarter, some suggestions of legislative and judicial are put forward to our country to build the system of affiliated enterprise bankruptcy at the core of keeping stakeholders' interests balanced.

**Key words:** Affiliated enterprise bankruptcy; Type of Bankruptcy; Balanced interests

厦门大学博硕

<b>目 录</b>	
<b>引 言</b> .....	<b>1</b>
<b>第一章 关联企业的界定及其破产概述</b> .....	<b>4</b>
<b>第一节 关联企业的界定</b> .....	<b>4</b>
一、关联企业的定义 .....	4
二、关联企业的特点 .....	5
<b>第二节 关联企业的破产</b> .....	<b>6</b>
一、关联企业破产的界定.....	6
二、关联企业破产的种类.....	6
三、关联企业破产的特征.....	7
<b>第二章 域外对关联企业破产的规制</b> .....	<b>9</b>
<b>第一节 美国对关联企业破产的规制</b> .....	<b>9</b>
一、“揭开公司面纱”制度.....	9
二、“衡平居次”原则 .....	10
三、“实质合并”规则 .....	11
<b>第二节 德国对关联企业破产的规制</b> .....	<b>12</b>
一、利益补偿原则 .....	12
二、直索责任 .....	13
三、股权替代制度 .....	13
<b>第三节 台湾地区对关联企业破产的规制</b> .....	<b>14</b>
<b>第三章 我国立法、司法对关联企业破产的规制及存在的缺憾</b> ..	<b>16</b>
<b>第一节 我国关于关联企业破产的立法与司法</b> .....	<b>16</b>
一、关于关联企业破产的立法 .....	16
二、关于关联企业破产的司法现状 .....	17
<b>第二节 我国对关联企业破产立法规制与司法处理的缺憾</b> .....	<b>21</b>

一、法律规制的不完善 .....	22
二、司法实践中规范性及可预测性的缺失 .....	23
三、利益相关人利益保护的失衡 .....	23
<b>第四章 完善我国关联企业破产制度的建议 .....</b>	<b>24</b>
<b>第一节 保障债权人的公平受偿权为原则 .....</b>	<b>24</b>
一、完善公司法人格否认制度 .....	24
二、确立衡平居次原则 .....	25
三、确立“实质合并原则” .....	26
四、在《破产法》中对关联企业破产进行专门的规制 .....	26
<b>第二节 以利益相关人的利益衡平为核心 .....</b>	<b>27</b>
一、控制公司滥用从属公司人格，控制公司受益时应适用的破产制度 .....	27
二、控制公司滥用从属公司人格，其他从属公司受益时应适用的破产制 度 .....	28
三、控制公司滥用自身的人格使从属公司受益时应适用的破产制度 .....	30
<b>结 语 .....</b>	<b>32</b>
<b>参考文献 .....</b>	<b>33</b>

厦门大学博硕

**CONTENTS**

<b>INTRODUCTION .....</b>	<b>1</b>
<b>Chapter1 Definition of affiliated enterprise and its overview of bankruptcy.....</b>	<b>4</b>
Subchapter 1 Definition of affiliated enterprise.....	4
1. The definition of affiliated enterprise.....	4
2. The characteristics of the affiliated enterprise.....	5
Subchapter2 Affiliated enterprise bankruptcy .....	6
1.The definition of affiliated enterprise bankruptcy .....	6
2.The types of affiliated enterprise bankruptcy .....	6
3.The characteristics of the affiliated enterprise bankruptcy .....	7
<b>Chapter2 Outside regulation of affiliated enterprise bankruptcy 9</b>	
Subchapter1 The regulation of affiliated enterprise bankruptcy in the USA.....	<b>9</b>
1. Piercing the Corpora te Veil .....	9
2. Equitable Subordination Doctrine .....	10
3.Substantive consolidation doctrine .....	11
Subchapter2 Regulation of affiliated enterprise bankruptcy in germany.....	12
1. The interests compensation principle .....	12
2.Durchgriffshaftung. ....	13
3. Equity substitute system.....	13
Subchapter3 The regulation of affiliated enterprise bankruptcy in Taiwan.....	14
<b>Chapter3 Chinese legislation and judicial regulation of affiliated enterprise bankruptcy and the deficiencies.....</b>	<b>16</b>

Subchapter1 Chinese legislation and judicial regulation about affiliated enterprise bankruptcy .....	16
1. Legislation about affiliated enterprise bankruptcy.....	16
2. Judicial about affiliated enterprise bankruptcy .....	17
Subchapter2 The defects of the regulation of affiliated enterprise bankruptcy in china .....	22
1. The imperfect legal regulation.....	22
2. The lack of normative and predictability in the judicial practice.....	22
3. Imbalance between the stakeholders benefit protection.....	23
<b>Chapter4 The Suggestions to improve our country's affiliated enterprise bankruptcy system.....</b>	<b>24</b>
Subchapter1 Keeping stakeholders' interests balanced as the core.....	24
1. Improving "the corporate veil" system, .....	24
2. Establishing Equitable Subordination Doctrine.....	25
3. Establishing substantive consolidation doctrine .....	26
4. Regulating affiliated enterprise bankruptcy specially in Bankruptcy law	26
Subchapter2 In the core of keeping the interests of stakeholders in equity...	27
1. Control abusing the company personality and applicable bankruptcy system when the company benefit.....	27
2. Control abusing the subsidiary company personality and applicable bankruptcy system when other subsidiary company benefit.....	28
3. Control abusing the company personality and applicable bankruptcy system when the subsidiary company benefit.....	30
<b>EPILOGUE.....</b>	<b>32</b>
<b>REFERENCE LIST .....</b>	<b>33</b>

## 引 言

随着经济全球化地深入发展，世界经济竞争越发激烈。面对着来自国内同类企业一贯以来的压迫及国外企业带来的新一轮的冲击，我国许多企业纷纷通过股权投资、资产买卖等方式扩充资本、扩大规模，形成企业集团（亦即关联企业），以保障自己在激烈的竞争中获得立足之地。关联企业是企业集团化的表现形式，是企业追求利益和效率的结果，是企业在激烈的竞争中通过强强联合、强弱联合以求共同发展的主要方式。但是，企业集团化只能促进关联企业发展，并不能保证其屹立不倒。激烈的市场竞争必然导致优胜劣汰，“人多势众”的关联企业也难逃破产的命运。

在实践中，关联企业的破产与普通企业的单个破产具有很大的不同。普通企业主体单一、企业破产所涉及的利益相关者相对较少、法律关系比较简单；但是关联企业之间往往具有控制和从属关系，常常存在例如控制企业利用关联关系，以欺诈手法将债务、资产在关联企业间相互转移避债，导致从属企业人格缺陷，严重损害从属企业及其他债权人的权益，因此关联企业破产涉及到的问题更复杂。

以猴王集团破产为例<sup>①</sup>：猴王集团是由原猴王焊接公司改组，吸收境内法人股和内部职工参股组建的定向募集的股份有限公司，于1992年11月18日正式成立。1993年9月经证监会批准，猴王集团以其部分资产发起上市，同时向社会公开发行流通A股3000万股，成立猴王股份有限公司（即后来的ST猴王），并于同年12月在深圳证券交易所挂牌交易。ST猴王上市时的股权结构为国家股占37.84%，法人股占25.92%，流通股占36.24%。其中，占股本37.84%的国家股由宜昌市国有资产管理局所有，由猴王集团代为经营，一直到1997年。在此期间，不属于大股东的猴王集团实际上控制着ST猴王。1997年4月，宜昌市国有资产管理局以授权经营为名，将对ST猴王的国有股权物权转让给猴王集团名下，猴王集团成为ST猴王的最大股东。

<sup>①</sup>陈天骥. 从猴王破产案透视债权人治理[J]. 对外经贸财会, 2003,(3): 23-24.

自 1994 年开始，猴王集团便大肆以往来挂账的方式从 ST 猴王拿钱，到 1999 年末，累计达 5.59 亿元，占 ST 猴王全部应收账款的 97.47%。不仅如此，猴王集团还以 ST 猴王的资产及信用为担保，从银行取得 3 亿元的贷款。为了掩盖其套取上市公司巨额资金的行为，猴王集团大搞以资抵债式的套现，要 ST 猴王花 2 个多亿的资金收购其分布在全国各地、自己收购后难以有效经营的 11 家焊材厂和 3 家焊条厂等“垃圾资产”。由于猴王集团的大肆掠夺，ST 猴王的经营状况逐年恶化。在 1995 年以前还算一家绩优公司的 ST 猴王，1998 年年报还保有配股资格，但到 1999 年以后，主营业务利润同比减少 49.83%，净利润同比增亏 59450.61 万元，总资产较上年同期减少 48.81%，股东权益同比减少 218.56%。与其收益状况不断恶化相对应，该公司在 1997 年以前有较好的分配政策，1998 年和 2000 年未分配，1999 年在发生巨额亏损后仍然执行配股政策以求在二级市场上圈钱。在此过程中，猴王集团为粉饰融资“窗口”，以挂账的形式向 ST 猴王输血，向投资人披露了大量的虚假信息。其虚构 ST 猴王利润的手段主要有两种：一是向集团收取资金占用费；二是把建筑、土地、甚至向集团收购来的厂子又租借给集团，收取高额租赁费。1995 年以来，仅此两项利润甚至超过了公司的利润总额。帐面上看，这些买卖着实让上市公司占尽便宜，但这些都是挂在帐上的“白条”。截至 2000 年中期，ST 猴王对猴王集团的应收款达到了 14 亿多元，大量关联交易虚挂帐上。

由于盲目扩张，缺乏监管，公司经营混乱，猴王集团大量债务无法偿还，其持有的 10418.688 万国家股也多数被法院裁定用于抵偿相关债务。1999 年，国务院稽查特派员公署对猴王集团进行了抽查审计，初步披露出猴王集团资不抵债的问题。直到此时，宜昌市国资局才匆忙下文将猴王集团仅剩的 2034.9 万国家股收回，另行授权给宜昌市夷陵国资公司持有和经营。2000 年 3 月，在宜昌市审计局对猴王集团原董事长进行离任审计之后，猴王集团严重资不抵债的问题逐渐明晰。2000 年 7 月，猴王集团便开始实施一系列大规模的资产分离活动，分离出企业 11 家，共计资产 6.4167 亿元。2001 年 1 月 18 日，猴王集团在未通知债权人的情况下向宜昌市中级人民法院提出破产申请。2

月 16 日，宜昌市中级人民法院在未通知猴王集团债权人的情况下，对猴王集团破产申请予以立案，并在 2 月 27 日裁定猴王集团破产，发布公告。

由于猴王集团的破产，ST 猴王不仅无法收回猴王集团所欠的 5.9 亿元应收款项，还要承担对猴王集团 4.4 亿元的债务担保。而此时的猴王集团连一块完整的资产都没有，这就使得本来就经营不善、长期亏损的 ST 猴王无法生存下去，从而走向了破产的境地。尽管后来宜昌市政府出面挽救 ST 猴王，但 ST 猴王最终难逃破产的命运。

猴王集团与 ST 猴王的破产并不能给债权人带来圆满的结局，由于我国破产法的缺漏，猴王集团及 ST 猴王的债权人、其他利益相关者因无法获得清偿，均遭受了不同程度的损失。

长期以来，法律学说以及司法实践中，更多的是关注关联企业破产中，破产的从属企业的债权人利益的保护问题，而没有针对关联企业破产的不同类型加以研究，且对其他利益相关者的利益保护方面亦关注不足。因此，为了更清晰的了解关联企业及其破产情形以及各利益主体之间的利益冲突与衡平，以更好、更充分、更公平地保护关联企业各利益相关者的利益，笔者在下文对关联企业破产的相关问题进行研究、论述。当然，破产清算的最主要的目的是保护破产债权人的公平受偿权，所以在关联企业破产中也不能背离这一原则，应以保护债权人的公平受偿权为原则，兼顾其他利益主体的利益衡平。

## 第一章 关联企业的界定及其破产概述

### 第一节 关联企业的界定

#### 一、关联企业的定义

探讨关联企业破产问题，必先界定一下关联企业的内涵。

什么样的企业为关联企业，目前，我国法律并没有明确的界定标准。但从其文义上可知，关联企业是相互间具有关联关系的企业群。何为关联关系？我国《公司法》第 217 条规定：关联关系是指公司控股股东、实际控制人、董事、监事、高级管理人员与其直接或者间接控制的企业之间的关系以及可能导致公司利益转移的其他关系。因此，在我国只要彼此独立的企业之间存在这种关联关系，一般就认定其是关联企业。我国学者结合公司企业实务，对关联企业做了如下定义：关联公司亦称关联企业。广义的关联公司，指两个以上独立存在而相互之间又具有稳定、密切的业务联系或者投资关系的公司。狭义的关联公司，则仅指存在持股关系但未达到控制程度的公司。通常所称的关联公司是指广义的关联公司。<sup>①</sup>

企业之所以形成关联关系，是为了实现企业间资源共享，优化资源配置，提高经营效率，或者利用关联公司隔离资产和风险。利用关联关系的积极作用，可以给企业带来规模效应，提高关联企业的竞争力；也可以促进我国市场经济的健康发展，故而赢得了投资者的亲睐，得到了市场的支持。但也有投资者将目光投向了关联企业的负面作用，他们利用关联关系进行关联交易，制造虚假业绩；通过转移定价来偷税逃税；他们利用关联企业转移财产以逃避破产所需负担的债务。关联企业是一把双刃剑，合理地运用其正面作用，能给企业带来积极的影响；消极地滥用其负面作用，则会给企业带来一系列问题，损害企业利益相关者的权益，这在关联企业破产时尤为突出。

<sup>①</sup> 赵旭东主编. 公司法学（第二版）[M]. 北京：高等教育出版社，2006. 73.

## 二、关联企业的特点

较之一般企业，关联企业具有如下特点：

### （一）成员相互独立

关联企业是由若干个具有独立法律人格的企业组成的联合体，组成关联企业的各个成员企业都具有独立的法律人格，但这个“联合体”本身并不具有独立的法律人格。关联企业的财产也并不表现为企业联合体作为一个整体享有财产权，而是表现为各成员企业各自的独立财产。

### （二）具有控制与从属关系

关联企业之间的联合通常表现为控制与从属关系，这是关联企业的本质特征。如母子公司之间的控制与从属关系。正是基于这样的控制与从属关系，关联企业才可以实现通过一个企业来支配控制其他企业的经营管理，以达到提高竞争力、垄断市场、避免经营风险等各种目的。关联企业的整体意志并不是由各组成企业共同决策形成的，而是来自支配控制企业的单方决策。

### （三）拥有共同的经济目的

关联企业的形成，往往基于特定的经济目的，例如基于避免风险、降低成本、寻求合作等目的，或者为了形成关联势力以提高市场竞争力、为了垄断某市场、为了逃避税收等。

### （四）关联方式多样性

关联企业的联合方式是多样的。比如，可以通过控股、参股、相互持股等方式达成关联关系；也可以订立特定的契约，如委托经营合同、信托经营合同、企业承包经营合同、企业租赁经营合同、托管合同等而达成关联关系；还可以通过一定的身份关系使各企业达成关联关系，如受同一个企业或自然人控制的两个企业，虽没有股权参与，也没有契约关系，但它们之间因为同为第三人所控制而成为关联企业；又如一个家庭中的两个成员所直接或间接控制的两个企业，这两个企业因其控股股东的亲属关系而存在关联关系。

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to [etd@xmu.edu.cn](mailto:etd@xmu.edu.cn) for delivery details.

廈門大學博碩