

学校编码: 10384

分类号____密级____

学号: 20051300451

UDC _____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

我国商业银行破产重整制度研究

Research on Insolvency Reorganization of
Commercial Bank in China

薛 敏

指导教师姓名: 刘志云副教授

专 业 名 称: 经 济 法 学

论文提交日期: 2008 年 月

论文答辩时间: 2008 年 月

学位授予日期: 2008 年 月

答辩委员会主席: _____

评 阅 人: _____

2008 年 月

厦门大学学位论文原创性声明

兹提交的学位论文，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的其他个人或集体的研究成果，均在文中以明确方式标明。本人依法享有和承担由此论文产生的权利和责任。

声明人（签名）：

年 月 日

内容摘要

鉴于商业银行对社会经济的重要作用，各国立法都试图为陷入财务困境的银行寻求一种谨慎、快速的解决机制。而破产重整制度既能够对危机银行提供及时高效的救助，较好地维持金融系统的稳定；同时也可以帮助淘汰不具有竞争力的银行，促进经济资源的优化配置。因此，破产重整制度是处理银行业的经营风险的一种合适的制度安排。鉴于此，在《中华人民共和国企业破产法》对金融机构破产问题作出原则性规定之后，构建商业银行的破产重整制度更具有迫切的现实意义。

本文结合国外立法实践及我国的现实情况，分析商业银行破产重整的概念、模式、程序，以及相关制度的构建等，并对我国商业银行破产重整的运作提出具体建议。全文共包括前言、正文和结语三部分，正文分为四章：

第一章是破产重整制度的概述。本章在介绍了破产重整的产生及概念、特征之后，着重分析了重整与破产清算，以及重整与破产和解的不同之处。

第二章探讨商业银行对破产重整制度的适用情况。本章先通过银行破产的特殊性介绍对危机银行实施破产重整的积极意义，再从实证比较的基础上指出选择商业银行重整立法模式的关键在于是否适合我国国情。

第三章提出目前我国应当构建商业银行的破产重整制度。本章首先阐述了构建我国银行重整制度的意义与立法现状，其后确定了构建我国银行重整制度的基本思路，着重从价值取向、立法原则和权力结构方面进行了分析。最后点明，我国的商业银行重整制度还必须与商业银行的接管及重组制度相协调。

第四章是对我国商业银行重整的运作提出具体建议。本章比照《中华人民共和国企业破产法》的一般规定，对商业银行重整的申请与审查，商业银行重整中的机构设置，重整计划的制定与执行，重整程序的终结等问题，进行较为系统的研究，力求完善我国银行重整制度的相关规定。

关键词： 商业银行；经营危机；破产重整

厦门大学博硕士学位论文摘要库

ABSTRACT

Due to the key role of commercial bank in the economy, various countries attempt to construct legislation in order to constitute a cautious and expeditious mechanism of resolving banks in financial difficulties. As a prompt and effective way of resolving insolvent banks, insolvency reorganization not only maintains the stabilization of the financial system, but also allows the market-withdrawal of banks, which no longer operate competitively, thereby promoting the optimal allocation of scarce economic resources. Therefore, the insolvency reorganization of commercial bank is an appropriate arrangement to the mitigation of banking risks. Thus a fundamental provision has been constituted in the *Law of the People's Republic of China on Enterprise Bankruptcy*, which implies an extra practical and immediate significance towards the insolvency reorganization regime for commercial banks.

Upon studying the foreign legislation and practice, this paper analyzes the concept, mode and procedure of insolvency reorganization for commercial banks, discussing the establishment of regime on the basis of national conditions. It also puts forward several suggestions on the mechanism of insolvency reorganization for commercial banks in China. Excluding the preface and the conclusion, this paper is composed of four chapters:

Chapter 1: Summary of the insolvency reorganization regime. It introduces the emergence, concept and characteristics of reorganization, then moving on to highlight the differences between reorganization and liquidation, as well as conciliation.

Chapter 2: Discussion of the applicability of the insolvency reorganization regime for commercial banks. This chapter introduces the positive significance of insolvency reorganization for commercial banks, through illustrating the particularities of bank insolvency. It then concludes the national conditions are vital to the selection of legislative mode of insolvency reorganization for commercial banks, which is sustained by the demonstration.

Chapter 3: Recommendation of the establishment of insolvency reorganization regime for commercial banks in China. This chapter initially expands on the significance and legislative status of the bank reorganization regime in China. It then asserts the basic foundations behind the construction of the bank reorganization regime in China, which are essentially positioned to value orientation, legislative principles as well as power structure. In the end, it proposes that the insolvency reorganization regime for commercial banks must be coalesced with the receivership and restructurization of banks.

Chapter 4: Detailed recommendations of the mechanism of insolvency reorganization for commercial banks in China. On the basis of the *Law of the People's Republic of China on Enterprise Bankruptcy*, this chapter systematically researches the mechanism of bank reorganization, including its application and censorship, and organizational setup during the bank reorganization period. It also examines the institution and implementation of the reorganization plan, as well as the finality of the bank reorganization procedure, ensuring enhancement in the relevant regulations regarding the bank reorganization process.

Key Words: Commercial Bank; Operation Crisis; Insolvency Reorganization.

目 录	
前 言	1
第一章 破产重整制度概述	2
第一节 重整制度的产生	2
第二节 重整的概念与特征	3
第三节 相关制度的比较	5
一、重整与破产清算的比较	5
二、重整与破产和解的比较	6
第二章 商业银行对破产重整制度的适用	9
第一节 商业银行破产危机的特殊性	9
一、商业银行的脆弱性	9
二、银行挤兑的传染性	10
三、银行破产强烈的负外部效应	11
第二节 商业银行破产重整的积极意义	11
一、符合重整对象的特定性	11
二、满足早期介入的必要性	11
三、发挥重整措施的有效性	12
四、兼顾对社会利益的平衡	12
五、体现预防为主的立法理念	13
第三节 商业银行破产重整的立法模式	13
一、普通立法模式与专门立法模式	13
二、两种立法模式的实证比较	14
第三章 构建我国商业银行破产重整制度	16
第一节 构建我国商业银行重整制度的意义与立法现状	16
第二节 我国商业银行重整制度的构建思路	18
一、我国银行重整制度的价值取向	18

二、我国银行重整制度的立法原则.....	19
三、我国银行重整制度的权力结构.....	21
第三节 我国银行重整制度与接管重组的协调	23
一、银行重整与接管的衔接	23
二、银行重整与重组的统一	24
第四章 我国商业银行破产重整的运作构想	26
第一节 银行重整的申请与审查	26
一、提出银行重整申请	26
二、重整申请的审查	29
第二节 银行重整中的机构设置	30
一、重整期间的营业机构	30
二、重整期间的监督机构	31
三、债权人自治机构	31
第三节 银行重整计划的制定与执行	32
一、重整计划的制定	32
二、重整计划的表决与批准	36
三、重整计划的执行	37
第四节 银行重整程序的终结	38
一、重整计划认可前的终止	38
二、银行重整计划终止	39
三、银行重整计划完成	39
结 语	40
参考文献	41

CONTENTS

Preface	1
Chapter 1 Summary of the Insolvency Reorganization Regime	2
Subchapter 1 Emergence of the Insolvency Reorganization Regime	2
Subchapter 2 Concept and Characteristics of Reorganization	3
Subchapter 3 Comparisons between Related Regimes	5
Section 1 Comparison between Reorganization and Bankruptcy Liquidation ..	5
Section 2 Comparison between Reorganization and Bankruptcy Conciliation ..	6
Chapter 2 Applicability of the Insolvency Reorganization Regime for Commercial Banks	9
Subchapter 1 Particularities of Bank Insolvency	9
Section 1 Frangibility of the Commercial Bank	9
Section 2 Infectivity of Bank run	10
Section 3 External Diseconomies of Bank Insolvency	11
Subchapter 2 Positive Significance of Insolvency Reorganization for Commercial Banks	11
Section 1 Congruity with Specified Objects of Reorganization	11
Section 2 Satisfaction from Early Intervention	11
Section 3 Efficiency of Reorganization Measures	12
Section 4 Considering Social Interests	12
Section 5 Legislative Embodiment of Bankruptcy-Prevention	13
Subchapter 3 Legislative Mode of Insolvency Reorganization for Commercial Banks	13
Section 1 The Common and Special Legislative Modes.....	13
Section 2 Demonstration of the Two Modes	14
Chapter 3 Establishment of the Insolvency Reorganization Regime for Commercial Banks in China	16

Subchapter 1	Significance and Legislative Status of Reorganization Regime for Commercial Banks in China	16
Subchapter 2	Foundations of the Bank Reorganization Regime in China	18
Section 1	Value Orientation of the Bank Reorganization Regime in China	18
Section 2	Legislative Principles of the Bank Reorganization Regime in China	19
Section 3	Power Structure of the Bank Reorganization Regime in China.....	21
Subchapter 3	Coordination with Receivership and Restructurization	23
Section 1	Cohesion of Bank Reorganization and Receivership	23
Section 2	Unification of Bank Reorganization and Restructurization.....	24
Chapter 4	Mechanism of Insolvency Reorganization for Commercial Banks in China	26
Subchapter 1	Application and Censorship of Bank Reorganization	26
Section 1	Application for Bank Reorganization	26
Section 2	Censorship of the Application for Bank Reorganization	29
Subchapter 2	Organizations during the Bank Reorganization Period	30
Section 1	Operating Organization during the Reorganization Period.....	30
Section 2	Supervision Organization during the Reorganization Period	31
Section 3	The Autonomous Organization of Creditors	31
Subchapter 3	Institution and Implementation of the Reorganization Plan	32
Section 1	Institution of Reorganization Plan	32
Section 2	Voting and Authorization of Reorganization Plan	36
Section 3	Implementation of Reorganization Plan.....	37
Subchapter 4	Procedural Finality of the Bank Reorganization	38
Section 1	Termination Prior to the Approval of Reorganization Plan	38
Section 2	Termination of Bank Reorganization Plan	39
Section 3	Completion of Bank Reorganization Plan.....	39
Conclusion		40
Bibliography		41

前 言

在竞争环境下，支付不能（insolvency，即个人或企业无法完成当前的债务义务，亦有学者将之称为广义上的破产）是一个不可避免的经济现象。^①而当债务人不能清偿到期债务时，各国法律提供的解决途径通常包括和解程序、重整程序以及清算程序，并且近年来出现将这三大程序统一并入破产法的趋势（如美国、英国、德国等国家的破产法均包括这三种程序）。2007年6月1日开始施行的《中华人民共和国企业破产法》（以下简称《破产法》）第一次正式规定了旨在挽救具有再生希望的债务人的重整制度，从而在我国破产法中也形成了破产清算与和解、重整三大制度鼎立的局面，这不啻是我国破产法的一大发展。与此同时，《破产法》还对金融机构破产作出了原则性规定，将商业银行等金融机构纳入到破产法的调整范围，这意味着我国的商业银行将同样适用破产重整程序。

事实上，商业银行同样受到市场力量的支配，也同样面临破产的可能，而重整程序致力于挽救有破产之虞，但同时又具有再生希望的债务人，对带有公共企业属性的商业银行来说无疑具有积极意义。不过由于重整制度在我国法律中初次得以确立，目前还不为人们所熟知，因此商业银行适用破产重整程序的积极意义尚需验证。除此之外，商业银行具有资产流动性高、公共服务性强等特点，这也决定了其不能简单地适用一般的破产重整制度，而需要量体裁衣，针对其特殊性设计重整程序的具体运作机制。本文即从这些方面入手，尝试结合国外立法实践及我国的现实情况，对我国商业银行破产重整制度的构建进行研究。

^① 传统意义上的破产通常指“债务人不能清偿到期债务或负债超过资产时，由法院强制执行其全部财产，公平清偿全体债权人”的清算程序；但在现代破产法中，处于无力清偿债务状态的债务人并非必须步入清算倒闭之途，而是有和解、重整等多种选择。本文中，除在对相关具体程序进行比较时，“破产原因”、“破产申请”、“破产宣告”等等习惯用法特指传统的清算倒闭情形外，“破产”一词均涵盖了无力清偿债务的广泛状态；在法律意义上则不单指破产清算程序，还包括对经营困境企业的救助程序。

第一章 破产重整制度概述

第一节 重整制度的产生

早在奴隶社会和封建社会，“债务必须履行”的观念已经深入人心，并成为人类社会普遍遵循的法则。对于不遵守法则，到期不履行债务的债务人，法律采取了严厉的制裁手段。从罗马法债务执行制度中，以债务人的人身作为标的的对人执行制度，到其后产生的以债务人财产作为债务担保的对物执行制度，以及中世纪商事破产制度中发展起来的确保所有债权人享有平等受偿机会的概括执行制度，早期破产法普遍实行债权人自力救济主义、破产惩罚主义和破产不免责主义，且惟有债权人才能启动破产程序。^①因此，早期破产法的价值追求是单纯地保障债权人的利益，与此相应，破产清算也就成为早期破产程序的惟一使命。

虽然“在自由资本主义时期，破产清算不失为一种处理个人债权债务关系的有效制度”，^②不过到了 19 世纪后期，随着垄断资本主义的形成，大量公司企业破产倒闭，单一的破产清算程序就显现出其不足：破产清算程序的运用意味着一个企业实体的消灭，由此将带来生产停顿、失业增加等消极后果，而且该程序耗时费资，债权人实际所能得到的清偿比例往往较低。针对这一缺陷，破产和解制度应运而生。通过债权人与债务人的协商，双方对债务结构或者数额进行调整，既可以缓解债务人的清偿压力，使其有机会改善经营，恢复盈利能力，也使债权人有可能从债务人的未来盈利中按和解协议获得清偿。可以说，破产和解制度的产生在一定程度上缓解了早期破产法的僵硬性和片面性，体现了近代破产法对债务人利益的关注。^③

上世纪 30 年代，资本主义社会普遍爆发了经济危机，以生产的相对过剩和大量失业并存为特征的资本主义危机充分暴露了资本主义生产社会化与无政府主义之间的矛盾。严峻的现实迫使人们不论愿意与否，都不得不承认在社会化大生产的条件下，市场这只“看不见的手”所存在的局限性。要解决这一问题，最直接的办法便是限制个人主义的绝对膨胀，加强与扩大政府的控制与干预机能，

^① 汪世虎. 公司重整中的债权人利益保护研究[M]. 北京: 中国检察出版社, 2006. 11-20.

^② 同上, 第 24 页.

^③ 贾林青, 钟欣. 企业重整制度与破产和解制度比较研究[J]. 法律适用, 2005, (1): 32.

主张国家干预主义的凯恩斯经济理论从而发挥了重要的作用。^①破产法的立法本位也由单纯保障债权人演进到了债权人利益与债务人利益并重,同时开始注重社会利益的多元化阶段。

由于企业破产之时,除了债权人和所有者,雇员、供应商、顾客或者消费者以及政府等都可能不同程度地遭受消极影响,虽然他们的利益很难现实地折算成金钱价值,但这种利益损失却是客观存在的,同样需要得到相应的保护。所以企业破产立法就必须将所有可能受到破产影响的利益予以完整地考虑,并采取必要的措施使其能够慢慢地或者更容易地承受企业倒闭的后果,或者如果可能的话,达成一个挽救甚至支持企业复苏的计划。^②但无论破产清算程序还是破产和解程序都未跳出“清偿债务”的窠臼,并不具备“积极挽救、促进债务人复兴”的功能,故一种具备积极挽救功能的新制度——重整制度也就有了产生的必然性。

第二节 重整的概念与特征

学理上对重整(reorganization)的概念有不同的解释。有的学者直接将其概括为公司的重整(corporate reorganization),认为“重整即是股份有限公司因财务发生困难,暂停营业或有停止营业的危险时,经法院予以整顿而使之复兴的制度。”^③有的学者则将重整解释为“在企业无力偿债的情况下,依照法律规定的程序,保护企业继续经营,实现债务调整和企业整理,使之摆脱困境,走向复兴的再建型债务清理制度。”^④这些解释虽然从某些国家的立法实践来看是合理的,但是从另一些国家的立法实践来看却失之片面。例如,美国《破产法》第十一章所规定的重整程序就不仅适用于公司,也适用于合伙及个人;法国《司法重整与司法清算法》则适用于所有的商人、手工业者、农业经营者和私法人。此外,还有学者认为,“所谓重整程序,是指不对债务人的财产立即进行清算,而是由债务人和债权人协商一个重整计划,规定在一定期间内,债务人按照一定的方式全部或者部分清偿债务,同时,债务人可以继续经营其业务。”^⑤这样的解释尽管概括了重整程序的部分特征,但却没有揭示其本质所在,也无法与破产和解程序做出

^① 李永军. 破产重整制度研究[M]. 北京: 中国人民公安大学出版社, 1996. 13-14.

^② 韩长印. 企业破产立法目标的争论及其评价[J]. 中国法学, 2004, (5): 82.

^③ 邹海林. 破产程序和破产法实体制度比较研究[M]. 北京: 法律出版社, 1995. 9.

^④ 王卫国. 破产法[M]. 北京: 人民法院出版社, 1999. 226.

^⑤ 潘琪. 美国破产法[M]. 北京: 法律出版社, 1999. 188.

显著区分。基于综合重整程序的本质特征，并兼顾各国立法情况的考虑，本文对重整的概念采用“对已具破产原因或有破产原因之虞而又有再生希望的债务人实施的旨在挽救其生存的积极程序”这一定义。^①其目的不在于公平分配债务人的财产，因而有异于破产清算程序；其手段为调整债权人、股东及其他利害关系人与债务人的利益关系，并限制担保物权的行使，故又有异于破产和解程序。换言之，重整程序不像破产清算程序那样，将债务人的财产公平分配给债权人从而使其从经济活动中简单地消灭，也不像破产和解程序那样，只是消极地避免债务人受破产宣告，而是一种积极的拯救程序，具有以下基本特征：

第一，重整对象的特定性。因重整程序需要付出巨大的社会代价，故而除美国、法国等少数国家法律所规定的重整对象较宽外，其他国家和地区均将重整对象限制在较小的范围内。^②比如，日本《公司更生法》仅适用于股份有限公司（见该法第 1 条）；我国台湾地区《公司法》更将重整对象限制在公开发行股票或公司债的股份有限公司（见该法第 282 条）；而我国《破产法》将重整对象规定为企业法人。

第二，程序启动的及时性。相较破产或和解原因的严格单一，重整原因更为宽松，只要企业陷入了财务危机或者具有陷入财务危机的可能，就可以申请开始重整程序。同时，重整申请既可由债权人提出，也可由债务人提出，还可由债务人股东提出，其程序的启动呈现出多元化的状态。这都保证了重整程序能够在债务人面临经营困难之际得到及时启动。

第三，重整效力的优先性。重整效力的优先性主要表现在两个方面：一是重整程序的效力高于破产清算程序及和解程序。重整程序开始后，不仅正在进行的一般民事执行程序应当中止，而且正在进行的破产清算程序或和解程序也应当中止。^③二是重整程序的效力及于担保物权。故重整程序一经开始，所有债权人，包括拥有担保物权的债权人都必须依重整程序行使权利。^④

第四，对社会利益的高度关注。重整制度的立法宗旨在于社会整体利益最大

^① 李永军. 破产重整制度研究[M]. 北京: 中国人民公安大学出版社, 1996. 7.

^② 同上, 第 8 页.

^③ 李国光, 主编. 新企业破产法疑难释解[M]. 北京: 人民法院出版社, 2006. 243.

^④ 汪世虎. 公司重整中的债权人利益保护研究[M]. 北京: 中国检察出版社, 2006. 44.

化，即并不以单个企业的兴衰，而是以经济稳定发展和社会安全为首要目标。^①这就意味着重整制度将对经济法理念加以运用，以重整程序限制担保物权的行使为例，该规定即是对传统民法“物权优于债权”原则的变通，充分体现了重整程序将社会利益放在首位，而将债权人利益等其它因素放在次要位置的价值取向。

第三节 相关制度的比较

一、重整与破产清算的比较

作为债权债务的清理制度，重整程序与破产清算程序有许多相同与交叉之处。一方面，两者开始的原因有重叠之处——往往是因为债务人不能支付到期债务；另一方面，程序开始之后，均发生与债务人财产有关的一切民事诉讼程序及执行程序中止的效果，同时债务人均丧失对其财产的管理处分权。此外，无论是破产清算程序，还是重整程序，均遵循债权人待遇公平的原则，不允许给予个别债权人以额外的利益。

虽然存在上述联系，破产清算程序与重整程序的价值追求却不尽相同：

从债务人的角度来看，破产清算程序以消灭其法人人格为目的，意味着债务人的财产将被完全分配，清除了债务人赖以经营的经济基础；相比之下，面对仍具再生希望的债务人，重整程序在经济上更有效率，因为它以积极协助企业再生为目标，可以维持企业的就业和资产。

从债权人的角度来看，尽管破产清算程序向债权人提供了公平的清算，确保所有债权人都享有平等的受偿机会，体现了破产法的公平价值，不过因为企业财产需要以静态的方式迅速变价，受偿率却往往较低，实际上对于债权人也十分不利；但此时若能合理地选择适用重整程序，企业资产在继续营业的情况下，其价值将高于迅速变价所得。此外，商誉、可继续享受的税收减免、主要人员和有利可图的待履行合同等无形利益都可以通过重整加以保留，这无论对债务人还是债权人都是有利的。美国《破产法》第十一章“重整”的实践就证明，在企业拥有实际资产或者能够由未来营运产生实际利润的情况下，大多数有相当规模的企业经由重整，在债务人或者债权人委员会的管理下，通过缓慢而有序的债务清偿而

^① 西南财经大学课题组. 我国非银行金融机构重整制度研究[J]. 金融研究, 2001, (4): 2.

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 for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库