

学校编码：10384
学号：X200408185

分类号_____密级_____
UDC_____

厦门大学

硕士学位论文

不良资产处置的法律解决途径及完善建议 ——从 AMC 等处置不良资产透视其法律解决途径 Legitimate Mechanism to Solve None-Performing Loans and Improvement Suggestion ——From AMC to see their way to dispose the non-performing loans by law

曾剑煌

指导教师姓名： 李刚 副教授
专业名称： 法律硕士
论文提交日期： 2007 年 11 月
论文答辩时间： 2007 年 月
学位授予日期： 2007 年 月

答辩委员会主席：_____

评 阅 人：_____

2007 年 11 月

厦门大学学位论文原创性声明

兹呈交的学位论文，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

中国政府为了避免如 97 年东南亚国家发生的金融风暴给国家经济带来巨大的损失，以及加强我国金融机构在世界贸易组织（WTO）环境下与外资银行在金融市场的竞争力，为此党中央、国务院在 1997 年 11 月召开了全国金融工作会议，会议决定对国有商业银行进行改革，其中的一项重要内容就是剥离国有商业银行的不良资产，从而降低银行的不良贷款比率最后实现四大国有商业银行上市融资、改善资本结构的目的，完成四大国有银行的改革。为了达到上述目的，我国于 1999 年先后成立了信达、华融、长城、东方资产管理公司（Asset Management Corporation，简称 AMC）分别接收了四大国有银行剥离出来的巨额不良资产。四大资产管理公司接收相应不良资产后，承担起两方面的重任，一是追求不良资产个案处置经济效益最大化；二是承担着政府赋予的政策性任务。面对中国国内对于不良资产处置相应法律规定的不完善，且缺乏大规模处置不良资产的经验和方法，若按传统的模式处置不良资产显然不适应不良资产处置效益最大化的追求，可借鉴国外不良资产处置方法的先进经验处置不良资产的法律环境又不成熟。因此，笔者认为为了使不良资产的处置效益最大化，应整合现有可行的处置方法，大胆借鉴国外的先进经验，结合中国不良资产的实际情况，认真分析不良资产的处置个案，及时修改和完善与不良资产处置相关的法律法规，树立法治思想，选择最佳的法律途径解决不良资产存在的具体问题。

关键词：不良资产；法律解决途径；完善建议

厦门大学博硕士学位论文摘要库

ABSTRACT

To avoid the asian financial storm in 1997 which caused great loss to the state economy and strengthen the competitiveness of our native financial organizations in the market under the WTO environment to the forgein banks, Chinese government hold the state financial meeting in November, which decided to reform the state-owned commercial bank. One important content of the decision is to take out non-performing loans from the bank so as to decrease its rate in the bank, and that will help the four state-owned commercial banks to come to the market to get financing and improve the capital structure.

To achieve the goal aforesaid, China set up four Asset Management Corpoaration(AMC for short) called Xinda, Huarong, Great Wall, Orient to accept a great deal of non-performing loans. The main responsibilities of the four AMC are two aspects: one is to maximize the economical benefit of the case separately in the non-performing loans, the other is to accep the policy assignments from the government.

Obviously, with the lack of legitimate provisions and experience in non-performing loans' disposal, we could not achieve the goal to maximize the economical benefit if we dispose by traditional mode, and the legal system is not fit for us to use the forgein advanced experience to dispose the non-perfoming loans for reference. Therefore, the author figures that we should use the forgein advanced experience for reference with the actual situation in China combined, analyze the single case disposal in non-performing loans seriously, modify and improve the relevant legitimate provisions in non-performing loans in time, so that we could choose a best way to slove the specific problem in non-performing loans by law.

Key Words: Non-performing loans, Legitimate Mechanism,
Improvement Suggestion

厦门大学博硕士学位论文摘要库

目 录

前 言	1
第一章 不良资产处置的概述	3
第一节 不良资产的概念及其形成原因	3
一、不良资产的概念	3
二、不良资产的形成原因及现状	5
第二节 银行不良资产的处置途径	8
一、何谓不良资产处置	8
二、银行不良资产的处置途径	8
第三节 从 AMC 等处置不良资产透视其法律解决途径	10
一、不良资产处置中各种效益的平衡关系	10
二、AMC 等不良资产处置效益最大化的选择	11
第二章 不良资产处置最佳法律途径选择的分析	12
第一节 不良资产处置最佳法律途径选择的必要性及其条件	12
一、不良资产处置最佳法律途径选择的必要性	12
二、不良资产处置最佳法律途径选择的条件	15
第二节 不良资产处置方法的法律分析	16
一、不良资产处置方法法律分析的重要性	16
二、不良资产解决途径的利弊分析	17
第三章 不良资产处置效益最大化的解决途径及其完善建议	23
第一节 运用现行法律提高不良资产处置效益的方式	23
一、提高 AMC 等主体运用法律处置不良资产的具体方法	23
二、汇编不良资产相关法律法规的必要性分析	24
第二节 完善不良资产处置的法律法规	25
一、《合同法》与不良资产处置实践中的冲突及其解决	25
二、外资投资不良资产的现行法律与不良资产处置实践中的冲突 及其解决	26

三、各级法院不良资产处置的规范和统一.....	28
结束语	30
参考文献	31
致 谢	33

厦门大学博硕士论文摘要库

CONTENTS

Preface	1
Chapter 1 Introduction to non-performing loans' disposal	3
Subchapter 1 The concept and source of non-performing loans	3
Section 1 The concept of non-performing loans.	3
Section 2 The source and status of non-performing loans	5
Subchapter 2 The way to dispose the non-performing loans of bank	8
Section 1 What is non-performing loans' disposal.....	8
Section 2 The way to dispose the non-performing loans of bank.....	8
Subchapter 3 From AMC to see their way to dispose the non-performing loans by law	10
Section 1 The balance of different effectiveness in the disposal of non-performing loans.....	10
Section 2 The choice of maximizing the effectiveness during the disposal for AMC	11
Chapter 2 The analysis to choose a best legitimate machnism to dispose the non-performing loans	12
Subchapter 1 The necessity and conditions to choose a best legitimate machnism to dispose the non-performing loans	12
Section 1 The necessity of choosing a best legitimate machnism to dispose the non-performing loans.....	12
Section 2 The conditions to choose a best legitimate machnism to dispose the non-performing loans.....	15
Subchapter 2 Legal analysis in non-performing loans' disposal	16
Section 1 The impotence of legal analysis in non-performing loans' disposal.....	16
Section 2 The advantage and disadvantage analysis to solve the non-performing loans by law	17
Chapter 3 The way to maximize the benefit of	

non-performing loans' disposal and improvement suggestion	23
Subchapter 1 Ways to make full use of current legal provisions to maximize the benefit of non-performing loans' disposal	23
Section 1 Specific ways to help the disposal party improve their skills to dispose	23
Section 2 The analysis for the necessity to combine the relevant laws of non-performing loa	24
Subchapter 2 Improve the legal system in non-performing loans' disposal	25
Section 1 The conflict between <The Republic of China Contract Law>and the practice ,and the way to solve	25
Section 2 The conflict between the current law which regulates the foreign investment in non-performing loans' disposal and the practice, and the way to solve	26
Section 3 Unify the way to dispose the non-performing loans of different courts	28
Conclusion	30
Bibliography	31
Thanks statement	33

前 言

从 1999 年开始，中国对国有商业银行不良资产的处理伴随着以此为中
心的各种社会关系接踵而来，以不良资产管理为经营的公司及不良资产处置的人
才随之诞生，调整各种社会关系的各种法律规范随之建立。中国不良资产的产生
有其经济、政治体制、银行内部管理、社会信用体系等原因；解决不良资产问题
犹如是在治疗留在银行身上的毒素，目的使银行健康发展以及为社会经济发展提
供良好的服务，避免金融危机给中国甚至全世界的经济带来巨大影响。中国不良
资产产生是多方面，也是千奇百怪的，每一笔不良贷款的诞生，都是一个让人深
思的故事，都值得银行人和社会经济管理人去思考，去体会。笔者近两年主要从
事不良资产的处置，使笔者对不良资产的产生及银行与借款人的关系、银行与政
府的关系、银行内部工作人员对经办贷款的心态有一定的了解。中国经济要健康
发展，下定决心对银行业的不良资产进行全面的清理，是及时的，是正确的。在
处理不良资产时其实我们很难去评价银行业在当时的历史环境下扮演的角色是
好与坏、对与错，因为在不同的时期会有不同的产物，我们应该用客观的角度去
看待那个时期的产物。作为参与处置不良资产的处置主体，应该珍惜这个机会，
认真去剖析其中的缘由，总结经验，选择最佳的法律途径解决不良资产存在的问
题，并从法律的角度去分析不良资产处置的效益，提出不良资产处置新方法的法
律完善建议，以便于给法律执行者或法律的制定者提供相对较为全面的法律依
据及立法建议。本着此种内心的冲动和激情，本人就借此机会将此内容作为法律
硕士的论文尽心去描述。

为了使不良资产处置的效益最大化，笔者分三章进行阐述，其目的是使 AMC
等不良资产处置主体了解不良资产为何物，应如何运用现有法律规定选择最佳
的法律途径处置不良资产；银行业可以从不良资产处置经验中去总结如何降低不
良资产的比例；立法部门、法律执行部门以及与不良资产处置的相关主体可以
从中得到借鉴和启发；也使不良资产处置主体运用各种法律途径在处置不良
资产中追求经济效益最大化。具体章节安排如下：

第一章是不良资产处置的概述。一是阐述不良资产的概念以及不良资产形成

的原因，主要内容包括何为银行资产，银行资产包括哪些，银行贷款的风险分类，哪几类被划归为不良贷款，以及不良资产形成的原因及现状；二是阐述了银行不良资产的处置途径，主要内容包括不良资产处置的概念，中国不良资产处置市场的现状，以及银行不良资产处置的途径，目的使不良资产处置主体对不良资产处置宏观政策以及银行自身解决不良资产问题的局限性有一定的认识；三是阐述从 AMC 等处置不良资产透视其法律解决途径，主要是分析不良资产处置各种效益的平衡关系，并提出 AMC 等在追求不良资产处置效益最大化的同时应兼顾法律效益或其他社会效益。

第二章是不良资产处置最佳法律途径选择的分析。一是阐述不良资产处置最佳法律途径选择的必要性和条件，主要从不良资产形成的原因、构建和谐社会的角度、节约处置时间和处置成本使个案的处置效益最大化等分析其必要性，并提出不良资产处置最佳法律途径的选择是不良资产处置的基本原则；二是对不良资产的处置方法进行法律分析，主要阐述了不良资产处置方法法律分析的重要性以及对不良资产处置的各种方法进行利弊分析。

第三章是现阶段不良资产处置效益最大化的解决途径及法律完善建议。主要阐述 AMC 等运用现行法律提高不良资产处置效益最大化的具体方式，以及对汇编不良资产处置相关法律法规的必要性进行分析，最后提出了现行法律法规与不良资产处置实践的冲突及完善建议，以便于立法部门在修订或完善相关法律规定时给予一定的借鉴作用。

第一章 不良资产处置的概述

中国有着庞大的不良资产市场。据中国银行业监督管理委员会(以下简称“银监会”)公布的数据,截至2006年6月末,中国商业银行的总体不良贷款余额约13,000亿元人民币(1,600亿美元)。这还未包括资产管理公司所拥有,也是目前所知的中国银行体系内唯一可对投资者转让的不良贷款。目前资产管理公司一般只公布1999年14,000亿人民币(1,7000亿美元)政策性拨离不良贷款的处置情况,而不会披露2004或2005年间从国有银行剥离不良贷款所接收的处置数据(总结媒体的报道,预计其总额约12,250亿元人民币,约合1,530亿美元);因此,估算资产管理公司手上还有多少待处置的不良资产极为困难。最近有报道指出,截至2006年6月末,资产管理公司累计处置了1999年接收的不良贷款余下的2,310亿元人民币(300亿美元),以及之后剥离的12,250亿元人民币(1,530亿美元)不良贷款中的部分未知数目的余额。^①无论如何,资产管理公司帐面还存在庞大的不良资产需要处置。再有中国农业银行即将剥离大量的不良贷款,以及银行业在今后的经营中所产生的不良贷款等等,都说明对不良贷款的处置及其研究是一个经常性、持续性的问题。

第一节 不良资产的概念及其形成原因

商业银行的不良资产主要表现为不良贷款,要了解商业银行不良资产的概念,首先要了解商业银行的贷款分类。对不良资产概念了解后,结合中国的商业银行在各个时期的运营特点去分析也就了解中国不良资产形成的特有原因。

一、不良资产的概念

(一) 银行资产的风险类别划分

在商业银行的资产负债表上,商业银行的资产包括国外资产、储备资产、对

^① 普华永道会计师事务所发布.2006年中国不良资产投资者调查—关于外国投资者对中国不良资产的投资战略、偏好与期望的调查[EB/OL].
<http://www.caijing.com.cn/newcn/home/reportpub/2007-02-26/16236.shtml>,2007-02-26.

中央银行的债权、对企业和居民的债权以及对非银行金融机构的债权。银行贷款是银行资产的主要方面，其占银行的大部分资产，这是由于中国银行业的分业经营、分业管理所决定的。因此银行业要得到良好的发展，应改变中国银行业单一业务结构，借鉴国外银行业“混业”经营的模式，以加强中国银行业在国际上同行业的竞争力。

从各国金融监管当局的实践可以看出，商业银行贷款大体上有三种分类方法。每一种分法的核心标准是贷款偿还的可能性。传统的有“一逾两呆”的划分办法主要是以时间作为划分的标准，而且时间跨度不尽合理（如逾期贷款与呆滞贷款的区别是 1 年以内或以上），所以不能准确把握贷款风险，而五级分类法较“一逾两呆”则有所改进，也是目前国际普遍采用的一种贷款分类和风险控制方法。我国自 2002 年全面实行贷款五级分类制度，按照贷款的风险程度，将银行信贷资产分为五类：正常、关注、次级、可疑、损失。^①不良贷款主要指次级、可疑、损失类贷款。金融资产管理公司收购不良资产范围，根据国务院批复的《国务院办公厅转发人民银行、财政部、证监会关于组建中国华融资产管理公司、中国长城资产管理公司和中国东方资产管理公司意见的通知》（国办发[1999]66 号）第四条的规定，不良贷款剥离范围是按当前贷款分类办法剥离逾期、呆滞、呆帐贷款，其中待核销呆帐以及 1996 年以来新发放并已逾期的贷款不属此次剥离范围。本文所阐述的不良资产处置主要是指 AMC 及其他不良资产处置主体对从银行剥离出来的不良贷款所做的处置。

（二）不良资产的概念

不良资产是指银行承担风险的到期未收或预计难以收回的信贷资金本金及孳生的利息，及已经或预计将由商业银行垫款的垫款本金及垫款利息，其主要包括：各类表内不良信贷资产本金（含贴现）及其欠息（含应收利息、催收利息及挂帐利息），表外信贷资产（含银行承兑汇票、保证业务、信用证等）垫款及其垫款利息（含应收、催收利息）等。一般讲的商业银行的不良资产定义为银行信贷资产中难以按期收回的各种贷款，其中包括：已经过期的、借款人逾期未还的逾期贷款；借款人短期内无偿还能力、但有相应资产作保证的呆滞贷款；经过确

^① 于冰.商业银行处理不良资产法律问题研究(硕士学位论文)[D].黑龙江;黑龙江大学,2005.2.

认，借款人已无法偿还的呆账贷款。^①银行不良资产包括不良贷款以及属于银行所有的但有瑕疵的问题资产。银行不良资产是指无法给所有者带来收入的资产。这种类型的资产无法保证银行能够按时收息，甚至连资产本金的收回也会发生困难。金融界对于这类资产的称谓很多，比如“不良资产”、“不良债权”、“不良贷款”、“呆账坏账”等，这些称谓在概念上存在差别，不能等同。^②不良贷款是不良资产的主要表现形式，指借款人未能按原定的贷款协议按时偿还商业银行的贷款本息，或者已有迹象表明借款人不可能按原定的贷款协议按时偿还商业银行的贷款本息而形成的有问题贷款。为避免引起歧义，这里要特别说明的是，本文以下所提及的不良资产概念特指商业银行中的不良贷款。

二、不良资产的形成原因及现状

（一）不良资产形成的原因

对银行不良贷款产生原因的分析，有利于使不良资产处置做到有的放矢，使不良资产的处置快速、准确、效益最大化。我国银行不良资产产生的原因是多方面、是复杂的，既有中国在特定历史时期政治体制主要表现为政企不分和相关金融方面的法制不健全原因，也有经济体制原因；既有银行业从业人员的专业水平问题，也有国人的信用素质问题；既有受国际金融大环境的影响，也有银行自身的治理水平的原由。具体说，我国银行不良资产形成的原因主要与下列的因素有关。

1、在特定历史时期中国政企不分以及法律体系不健全的原因。银行要获得发展，应根据市场需求进行商业性运作，银行发放贷款，应根据贷款的条件进行严格的考核，而不是依据政府的政治、经济需要或者人际关系的好与坏。在那个特定历史时期有一部分贷款是依据政策规定，或者是否有领导打招呼，或者根据人际关系的好坏以及是否有好处进行放贷等等，导致银行资金财政化，甚至关系化。在此种畸形的信贷放款的情况下，必然会产生大量的不良贷款。因此，政府指令性贷款（也称政策性贷款）^③、强制性贷款、关系贷款、强制性担保、未经

① 恽铭庆.金融不良资产处置[M].北京：中国财政经济出版社，2001.15.

② 李雪莲.国有商业银行：注资效应及不良资产反弹的可能性分析(硕士学位论文)[D].山东：山东大学2006.7.

③ 政策性的贷款其主要包括扶贫贷款、移民建镇贷款、农业开发贷款、技改贷款等。

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