

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学 号: 12020051300389

UDC_____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

破 产 管 理 人 制 度 研 究

——兼评我国《企业破产法》构建的破产管理人制度

Study on Bankruptcy Trustee System

——And Appraise the Bankruptcy Trustee System

Established in Enterprise Bankrupt Law of China

赵 玲 玲

指导教师姓名: 刘永光 副教授

专 业 名 称: 民 商 法 学

论文提交日期: 2008 年 4 月

论文答辩日期: 2008 年 月

学位授予日期: 2008 年 月

答辩委员会主席: _____

评 阅 人: _____

2008 年 4 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）：赵玲玲

2008年4月14日

厦门大学博硕士

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人完全了解厦门大学有关保留、使用学位论文的规定。厦门大学有权保留并向国家主管部门或其指定机构送交论文的纸质版和电子版，有权将学位论文用于非赢利目的的少量复制并允许论文进入学校图书馆被查阅，有权将学位论文的内容编入有关数据库进行检索，有权将学位论文的标题和摘要汇编出版。保密的学位论文在解密后适用本规定。

本学位论文属于

1、保密（ ），在 年解密后适用本授权书。

2、不保密（ ）

（请在以上相应括号内打“√”）

作者签名： 赵玲玲 日期： 2008 年 4 月 14 日

导师签名： 刘永光 日期： 2008 年 4 月 14 日

内容摘要

《中华人民共和国企业破产法》已于 2006 年 8 月 27 日由全国人大常委会审议通过，并于 2007 年 6 月 1 日施行。其中最值得关注的是，该法引入了国际上通行的破产管理人制度，并且为了配合该法的实施，最高人民法院及时就破产管理人的指定和报酬问题制定了司法解释，至此破产管理人制度在我国基本构建成形。破产管理人在破产程序中居于相当重要的地位，是破产程序能够公正、公平和高效进行的关键。因此，笔者以此为题，针对该制度在我国实施的过程中出现的问题并针对我国国情，结合中外的一些数据和实例对我国破产管理人制度进行评析，并就其完善提出粗浅的看法。

本文除了引言和结论外，正文分为三章：

第一章的主要内容为从破产管理人的法律地位、选任、权利义务和监督机制四个方面来评析我国新《企业破产法》构建的破产管理人制度。其中包括与 1986 年《企业破产法（试行）》中清算组制度相比的优越性和现行制度中仍然存在的问题，并对新破产法实施的过程中发现的一些配套制度不健全的问题以实例做出说明。

第二章的主要内容为对若干国家及地区的破产管理人制度的比较研究，分析评价了若干国家及地区在破产管理人的法律地位、选任、权利义务和监督机制方面的特点，以期对我国破产管理人制度的完善有所借鉴。

第三章的主要内容为在上文分析的基础上对完善我国的破产管理人制度提出建议，主要包括我国破产管理人应定位为倾向于债权人，而在一定程度上公正独立的特殊专业机构，破产管理人名册的建立应更加民主，强化债权人会议在管理人的选任和报酬的确定中的权利，建立临时管理人制度并在破产宣告后经债权人会议多数表决通过直接转化为破产管理人，建立破产专项基金，构建多层次的破产管理人监督机制。

关键词：企业破产法；破产管理人；法律地位

ABSTRACT

The Bankruptcy Law of the Peoples Republic of China has been discussed and admitted to be passed by the Committee of National delegate conference in August 27th2006, and the law was brought into implementation in June 1st,2007. What is the most worthy is that the law introduced the Bankruptcy Trustee System which was implemented in worldwide, and in order to support the implementation of the law, the Supreme People's Court drew up the justice interpret on the appointment of Bankruptcy Trustee and Reward Problems with no delay, then the basic Establishment of Bankruptcy Trustee system was born. The Bankruptcy Trustee is placed in the vital important position in the bankrupt procedure, and the key point to keep the implementation of bankrupt procedure just, fair and high-efficient. Therefore, the writer takes it as the topic to analyze the Bankruptcy Trustee System in China and put up with the views on the improvement suggestions.

In addition to Introduction and Results in the Paper, the Content is divided into three Chapters:

The main content of Chapter 1 is to analyze the Bankruptcy Trustee System of the Establishment of New Enterprise Bankrupt Law from the perspective of legal Status of Bankruptcy Trustee, the Selection of Bankruptcy Trustee, the Rights and Obligation of Bankruptcy Trustee and the Supervision System of Bankruptcy Trustee. This part includes the superiority comparing with the Liquidation Group System in the Draft of Enterprise Bankrupt Law and the problems existing in the represent systems, and takes the examples to demonstrate the imperfect of the corresponding systems in the implementation of New Bankrupt Law.

The main contents of Chapter 2 is to do the comparative research on the Bankruptcy Trustee in other countries and regions, and analyze the characteristics of the legal status of Bankruptcy Trustee, the selection of Bankruptcy Trustee, rights and obligations of Bankruptcy Trustee and the supervision of Bankruptcy Trustee in different countries and regions, in order to provide the reference to the improvement of Bankruptcy Trustee System in China.

The main contents in Chapter 3 is to put up with suggestions on the improvement of Bankruptcy Trustee System in China on the basis of above analysis, mainly including the following aspects: 1) the Bankruptcy Trustee in China should be

positioned to inclined to the creditor; 2) in some extend, the independent special Setup should be faired; 3) the establishment of Bankruptcy Trustee roll should be more democratic;4) the rights of the creditor conference in the Selection of Bankruptcy Trustee and the Reward decision should be strengthened; 5) Bankrupt special funds should be established; 6) the multilayer administrator supervision system should be established;7) the corresponding regulations should be published, ect.

Key Words: The Bankruptcy Law; Bankruptcy Trustee; Law Position.

厦门大学博硕

目 录	
引 言	1
第一章 我国《企业破产法》破产管理人制度的确立	3
第一节 破产管理人的法律地位	4
一、破产企业法定代表人说	4
二、清算法人机关说	4
三、双重地位说	5
四、特殊机构说	5
第二节 破产管理人的选任制度	6
一、破产管理人的选任时间	6
二、破产管理人的选任主体	6
三、破产管理人的选任范围	9
第三节 破产管理人的权利义务	11
一、破产管理人的基本权利	11
二、破产管理人的基本义务	12
三、破产管理人的职责	13
第四节 破产管理人的监督机制	13
一、破产管理人的内部监督	14
二、破产管理人的外部监督	16
第二章 若干国家及地区有关破产管理人制度的比较研究	18
第一节 若干国家及地区有关破产管理人法律地位的比较研究	18
一、代理说	18
二、职务说	19
三、新法律主体说	19
四、破产受托人说	20
第二节 若干国家及地区有关破产管理人选任制度的比较研究	21
一、破产管理人的选任时间的比较研究	21
二、破产管理人的选任主体的比较研究	23

三、破产管理人的选任范围的比较研究	25
第三节 若干国家及地区有关破产管理人的权利和义务的比较研究	27
一、破产管理人的基本权利的比较研究	27
二、破产管理人的基本义务的比较研究	30
三、破产管理人的职责的比较研究	31
第四节 若干国家及地区有关破产管理人监督机制的比较研究	31
一、破产管理人的内部监督的比较研究	31
二、破产管理人的外部监督的比较研究	34
第三章 我国《企业破产法》确立的破产管理人制度的完善	37
第一节 破产管理人选任制度的完善	37
一、提高破产管理人的名册编制的民主化程度	36
二、建立临时破产管理人及其转任制度	36
三、强化债权人会议在管理人选任中的异议权	38
第二节 破产管理人权利义务方面的完善	39
一、破产管理人报酬权的完善	39
二、破产管理人义务方面的完善	39
第三节 破产管理人监督机制的完善	40
一、建立破产管理人行业自律机制	40
二、增设专门行政机构对破产管理人进行监督	40
三、理顺法院、债权人会议及其委员会、专门行政机构的关系，完善破产管 理人监督机制	41
四、完善破产管理人的法律责任	42
结 论	43
参考文献	44

CONTENTS

Preface	1
Chapter 1 The Establishment of Bankruptcy Trustee System in Chinese Enterprise Bankruptcy Law	3
Subchapter 1 The Legal Status of Bankruptcy Trustee	4
Section 1 Theory on Legal Representative of Bankrupt Enterprises	4
Section 2 Theory on Liquidated Corporation.....	4
Section 3 Theory on Double-status	5
Section 4 Theory on Special Organization	5
Subchapter 2 The Selection System of Bankruptcy Trustee	6
Section 1 The Selection Period of Bankruptcy Trustee.....	6
Section 2 The Selection Subject of Bankruptcy Trustee	6
Section 3 The Selection Limits of Bankruptcy Trustee.....	9
Subchapter 3 The Rights and Obligations of the Bankruptcy Trustee	11
Section 1 The Basic Rights of the Bankruptcy Trustee.....	11
Section 2 The Basic Obligations of the Bankruptcy Trustee	12
Section 3 The Responsibilities of the Bankruptcy Trustee	13
Subchapter 4 The Supervision System of the Bankruptcy Trustee	13
Section 1 The Internal Supervision of the Bankruptcy Trustee	14
Section 2 The Outward Supervision of the Bankruptcy Trustee	16
Chapter 2 The Comparative Research on Different Bankruptcy Trustee Systems in Other Countries and Regions	18
Subchapter 1 The Comparative Research on the legal Status of Different Bankruptcy Trustee Systems in Other Countries and Regions	18
Section 1 Agent Theory	18
Section 2 Duty Theory	19
Section 3 New Legal Subject Theory.....	19
Section 4 Bankruptcy Trustee Theory	20
Subchapter 2 The Comparative Research on Different Selection Systems of Bankruptcy Trustee in Other Countries and Regions	21
Section 1 The Comparative Research on the Selection Period of Bankruptcy	

Trustee	21
Section 2 The Comparative Research on the Selection Subject of Bankruptcy Trustee	23
Section 3 The Comparative Research on the Selection Limits of Bankruptcy Trustee	25
Subchapter 3 The Comparative Research on the Rights and Obligations of Bankruptcy Trustee in Other Countries and Regions	27
Section 1 The Comparative Research on the Basic Rights of Bankruptcy Trustee	27
Section 2 The Comparative Research on the Basic Obligations of Bankruptcy Trustee	30
Section 3 The Comparative Research on the Responsibilities of Bankruptcy Trustee	31
Subchapter 4 The Comparative Research on the Supervision System of Bankruptcy Trustee in Other Countries and Regions	31
Section 1 The Comparative Research on Internal Supervision of Bankruptcy Trustee	31
Section 2 The Comparative Research on Outward Supervision of Bankruptcy Trustee	34
Chapter 3 The Improvement of the Bankruptcy Trustee System in Chinese Enterprise Bankruptcy Law.....	37
Subchapter 1 The Improvement of the Selection System of Bankruptcy Trustee	37
Section 1 Democratize the Compilation of List about Bankruptcy Trustee.....	37
Section 2 Establish the Regulation about Temporary Bankruptcy Trustee and its Installation	37
Section 3 Strengthen the Right of Objection in the Field of Electing Bankruptcy Trustee	38
Subchapter 2 The Improvement of the Rights and Obligations of Bankruptcy Trustee.....	39
Section 1 The Improvement of the Rights of Bankruptcy Trustee.....	39
Section 2 The Improvement of the Obligations of Bankruptcy Trustee.....	39
Subchapter 3 The Improvement of the Supervision System of Bankruptcy	

Trustee	40
Section 1 Establishing the Automaticity System of Bankruptcy Trustee	40
Section 2 Adding the Special Administrative Setup to Supervise the Bankruptcy Trustee	40
Section 3 Straightening Out the Relations among Court of Justice, Creditors' Conference and Committee, the Special Administrative Setup, and Improving the Supervision System of Insolvency System	41
Section 4 The Improvement of the Legal Responsibilities of Bankruptcy Trustee	42
Conclusion	43
Bibliography	44

廈門大學博碩

引 言

企业破产是市场经济条件下的一种客观经济现象，它是指企业在市场竞争中，由于各种原因不能清偿到期债务，通过重整、和解或者清算等法律程序，使得债权债务关系依据重整计划或和解协议得以调整，或者通过变卖债务人财产，使得债权人公平受偿。在现代市场经济中，破产法已经成为一个国家、一个社会信用法制状况优劣的主要标志，而破产管理人制度作为西方国家破产法中最为成熟的一项制度，在破产案件的处理过程中更起着举足轻重的作用。

我国的《企业破产法（试行）》（以下简称“旧《破产法》”）受当时改革背景及计划经济体制的影响，存在着诸多问题，承担了一些不应有的社会职能，妨碍了其在债务人丧失清偿能力时公平解决债务关系作用的发挥。2006年颁布的《中华人民共和国企业破产法》（以下简称“新《破产法》”）专设一章创设了破产管理人制度，所谓破产管理人，是指破产宣告后依法成立的，在法院的指挥和监督之下全面接管破产企业并负责破产财产的保管、清理、估价和分配，总管破产清算事务的专门机构。^①并且该章还规定了管理人的资格、职权、报酬和惩处等内容，初步构建了我国破产管理人制度的框架；其后为了配合破产法的施行，根据新破产法的明确授权，最高人民法院于2007年又制定了《关于审理企业破产案件指定管理人的规定》和《关于审理企业破产案件确定管理人报酬的规定》，为在实务中贯彻管理人制度提供了更加细化的法律支持，进一步完善了破产管理人制度。

破产管理人制度是在原有旧的破产法和民事诉讼法构成的清算组相关制度的基础上，通过借鉴国外经验、结合我国司法审判实务的特点而制定的，也是我国市场经济发展的必然结果。该制度在维护债权人、债务人和相关利害关系人的合法权益，提高破产案件的审理效率方面必将发挥重大作用，是对旧《破产法》清算组制度的一次重大改革，也是与国际破产法律制度接轨的一个良好开端，所以此制度的创设引起了国内外的普遍瞩目。但我们同时也应该看到，我国确立的破产管理人制度在管理人的法律定位、选任、权利义务和监督等方面还存在很多

^① 王欣新. 破产法[M]. 北京: 中国人民大学出版社, 2002. 205.

不完善的地方，所以笔者在我国破产管理人制度实施之初，对该制度的相关内容做一比较研究，文中谬误之处请大家不吝指正，以便进一步学习、研究。

厦门大学博硕

第一章 我国《企业破产法》破产管理人制度的确立

破产作为一种经济现象，是商品经济条件下市场竞争的必然产物；而作为一种法律制度则是对这种社会现象的特殊调节手段，是在体现对债务人救济的同时，为贯彻债权人平等原则而设定的一种司法上的特殊偿债程序。^①而我国的旧破产法制定于 1986 年，是从计划经济向市场经济过渡的一项法律制度，其在当时的计划经济体制下曾起到积极作用，但随着我国市场经济的发展，其越来越不能适应实践的要求，制定新的适应市场经济发展的企业破产法的要求越来越迫切，正是在这种背景下，我国的《企业破产法》应运而生。新《破产法》的出台使得国人为之振奋，其中的破产管理人制度更是好评如潮，成为一大亮点。

破产管理人制度的建立解决了破产实务中所存在的一系列利益和风险平衡问题，减轻了政府和法院的负担，加快了破产程序的进行。更为重要的是，破产管理人具有独立承担责任的能力，既可以实现破产程序中的真正公平，又能够使因管理人工作失误而受损的人获得赔偿，实现权利义务对等，法院亦可以超脱于具体清算事务之外，做真正的裁判者。

据不完全统计，以 2001 年为例，我国注册登记的企业数量有 1200 多万家，破产企业数量为 9427 家，破产率为万分之七。这几年虽每年在递增，也超不过万分之十，与国外百分之三的比例相比，破产制度发挥的市场空间仍很大，^②而且我国企业破产存在着清偿率低、逃债严重等问题，更需要专业的破产管理人。如有的国有银行曾把债权打包转让给国有资产管理公司，而国有资产管理公司再打包转让给外资的资产管理公司，打包的价格基本上是银行给资产管理公司打个一折两折，资产管理公司给外资的资产管理公司再提高一点点，到两点五折等，而外资的资产管理人公司用尽一切法律救济手段，回收的比例就不是一折两折了，到了三折四折甚至更高。^③可见，破产管理人在破产程序中发挥着重要作用，在我国建立破产管理人制度是十分必要的。也正是基于此，破产管理人制度才得

① 谢俊林. 中国破产法律制度专论[M]. 北京：人民法院出版社, 2005. 3.

② 破产管理人眼里的管理人制度——访山东华信产权流动破产清算事务有限公司董事长提瑞婷 [EB/OL]. <http://www.sdu.gov.cn/ykwznrinfo.asp?tyid=146&bzid=1&soid=19>, 2008-03-04.

③ 邹碧华. 上海法学家论坛《破产法》实施与破产管理人制度研讨会 [EB/OL]. http://www.sls.org.cn/all_about.jsp?main_id=75&id=0750000076, 2007-04-28.

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.

廈門大學博碩