



第十四章 破产法

【知识点】破产申请

初 始 申 请主体	债务人：不能清偿到期债务，且资产不足以清偿全部 债务或者明显缺乏清偿能力		破产清算、重整、和解
	债权人	债务人不能清偿到期债务	破产清算、重整
		企业法人已解散但未清算或在合 理期限内未清算完毕	破产清算
	依法负有清算责任的人：企业法人已解散但未清算或 者未清算完毕，资产不足以清偿债务 【提示】一般董事为清算责任人		破产清算
	国务院金融监管机构：商业银行、证券公司、保险公 司等金融机构具有破产原因的		破产清算、重整
后 续 申 请主体	法院受理破产申请后、宣告破产前		
	债务人	重整、和解	
	出资额占债务人 注册资本 1/10 以 上的出资人	重整	
	【提示】重整程序限制：债权人首先申请对债务人进行破产清算		

【知识点】管理人职责

基本职责	(1) 接管债务人的财产、印章和账簿、文书等资料；(2) 调查债务人财产状况，制作财产状况报告；(3) 决定债务人的内部管理事务；(4) 决定债务人的日常开支和其他必要开支；(5) 在第一次债权人会议召开前，决定继续或停止债务人的营业； (6) 管理和处分债务人的财产；(7) 代表债务人参加诉讼、仲裁或者其他法律程序；(8) 提议召开债权人会议
特定职责	(1) 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，有权决定是否解除或者继续履行； (2) 自法院裁定债务人重整之日起 6 个月内，向法院和债权人会议提交重整计划草案；由债务人提出重整计划草案的，管理人需监督执行； (3) 拟订破产财产变价方案和分配方案
履职要求	(1) 管理人依法执行职务，向法院报告工作； (2) 管理人应当列席债权人会议，报告职务执行情况，并接受监督、回答询问； (3) 在第一次债权人会议召开之前，管理人决定继续或者停止债务人的营业，应当经法院许可； (4) 管理人拟通过清偿债务或者提供担保取回质物、留置物，或者与质权人、留置权人协议以质物、留置物折价清偿债务，进行对债权





	<p>人利益有重大影响的财产处分行为，应及时报告债权人委员会；未设立债权人委员会，应及时报告法院；</p> <p>（5）管理人处分的债务人重大财产，应事先制作财产管理或变价方案并提交债权人会议表决，表决未通过的，不得处分；</p> <p>（6）确需聘请中介机构对债务人财产进行审计、评估，经法院许可后，可以自行公开聘请。</p>
管理人责任	<p>（1）未依法勤勉尽责，忠实执行职务的，法院可以处以罚款，给债权人、债务人或第三人造成损失的，依法承担赔偿责任</p> <p>（2）因过错未依法行使撤销权导致债务人财产不当减损，债权人可以提起诉讼主张其赔偿</p>

【知识点】破产费用和共益债务**1. 破产费用**

破产费用是指为全体债权人的共同利益，在破产程序进行中支出，从债务人财产中拨付的费用。破产费用包括：

- （1）破产案件的**诉讼费用**。
- （2）**管理、变价和分配债务人财产的费用**。
- （3）管理人执行职务的费用、报酬和聘用工作人员的费用。

（4）人民法院裁定受理破产申请的，此前债务人尚未支付的公司强制清算费用、未终结的执行程序中产生的评估费、公告费、保管费等执行费用，可以参照破产法关于破产费用的规定，由债务人财产随时清偿。

【提示】此前债务人尚未支付的案件受理费、执行申请费，可以作为破产债权清偿。

2. 共益债务

共益债务是指人民法院受理破产申请后，为了全体债权人的共同利益以及破产程序顺利进行而发生的应由债务人财产负担的债务总称。包括：

- （1）因管理人或者债务人**请求对方当事人履行双方均未履行完毕的合同所产生的债务**。
- （2）债务人财产受**无因管理**所产生的债务。
- （3）因债务人**不当得利**所产生的债务。
- （4）为债务人**继续营业而应支付的劳动报酬和社会保险费用**以及由此产生的其他债务。
- （5）管理人或者相关人员执行职务**致人损害**所产生的债务。
- （6）**债务人财产致人损害**所产生的债务。

3. 清偿原则

- （1）破产费用和共益债务由债务人财产**随时清偿**。
- （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”**。
- （4）如果债务人财产不足以支付破产费用的，管理人应当提请人民法院终结破产程序。

【提示】债务人财产不足以支付所有破产费用，但破产案件的债权人、管理人、债务人的出资人或者其他利害关系人**愿意垫付**相关费用的，经人民法院同意，破产程序可以继续进行。



【知识点】抵销权

提出主体	债权人在破产申请受理前对债务人负有债务的，可以向管理人主张抵销 【提示】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
抵销生效	(1) 管理人无异议：抵销自管理人 收到通知之日起生效 (2) 管理人有异议：法院判决驳回管理人提起的抵销无效诉讼请求的，该抵销自管理人收到主张债务抵销的通知之日起生效
异议	管理人异议的，应当在约定的异议期限内或者自收到主张债务抵销的通知之日起 3 个月内 向法院提起诉讼。无正当理由逾期提起的，法院不予支持 管理人下列异议，法院不支持：(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
不得抵销	(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 (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 (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
抵销无效	破产申请受理前 6 个月内 ，债务人具有破产原因，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上述第(2)、(3)项规定的情形之一，管理人在破产申请受理之日起 3 个月内 向法院提起诉讼，主张该抵销无效的，法院应予支持
股东抵销限制	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，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

