



澳門大學  
UNIVERSIDADE DE MACAU  
UNIVERSITY OF MACAU

# 碩士研究生學位論文

題目：試論浮動抵押與其他擔保權利的受償順序

(The Priority of Floating Charge and Other Types of Security Interest)

姓名：何夢菲

學號：MA861423

院系：法學院

專業：中文法學碩士

研究方向：民法

導師姓名：唐曉晴

二〇一〇年六月

# 目錄

|                                  |    |
|----------------------------------|----|
| 一、 浮動抵押制度概況.....                 | 1  |
| (一) 浮動抵押的特徵與性質.....              | 1  |
| 1、抵押標的物具有浮動性.....                | 2  |
| 2、浮動抵押具有可轉化性.....                | 3  |
| 3、浮動抵押的最本質特徵——抵押人對財產具有管理處分權..... | 3  |
| (二) 浮動抵押在大陸法系中的演化與融合.....        | 4  |
| 1、概念的對應.....                     | 4  |
| 2、浮動抵押制度在大陸法系國家的移植.....          | 5  |
| (三) 浮動抵押權與其他擔保權利之競存.....         | 7  |
| 1、浮動抵押權與固定抵押權的競存.....            | 7  |
| 2、浮動抵押權與質權的競存.....               | 8  |
| 3、浮動抵押權之間的競存.....                | 8  |
| (四) 競存的衝突和解決.....                | 8  |
| 1、一般受償順序規則與浮動抵押本質的衝突.....        | 8  |
| 2、法律應對浮動抵押情況下的受償順序做出特別規定.....    | 11 |
| 二、 浮動抵押的受償順序.....                | 12 |
| (一) 英美法上的受償順序規則分析.....           | 12 |
| 1、英國法中的浮動抵押受償順序規則.....           | 13 |
| 2、美國統一商法典第九編確定的規則.....           | 17 |
| (二) 我國學者對受償順序的設計.....            | 19 |
| 1、浮動抵押確定前成立的特定擔保權優先於浮動抵押權.....   | 19 |
| 2、幾個浮動抵押權並存依登記先後順序確定.....        | 20 |
| 3、消極擔保的效力應當被尊重.....              | 20 |
| 三、 受償順序設計的重要考量因素——企業破產.....      | 21 |
| (一) 企業破產應成為浮動抵押受償順序設計的考量因素.....  | 21 |
| 1、浮動抵押權與企業破產的關係.....             | 21 |
| 2、我國破產法上有關擔保權利的受償規則.....         | 22 |
| (二) 對英美法上受償順序在破產中效果的分析借鑒.....    | 24 |
| 1、英國浮動抵押受償規則在破產中的效果.....         | 24 |

|                                 |    |
|---------------------------------|----|
| 2、美國受償順序在破產中的效果.....            | 26 |
| (三) 筆者對解決該問題的觀點.....            | 27 |
| 1、選擇性地借鑒英美法上的受償順序規則.....        | 27 |
| 2、學者設計的受償順序一定程度上值得立法採納.....     | 30 |
| 四、改變浮動抵押權受償順序的社會經濟效果.....       | 31 |
| (一) 浮動抵押的社會價值分析.....            | 31 |
| 1、通過促進企業融資產生社會價值.....           | 32 |
| 2、通過實現方式的整體性產生社會價值.....         | 33 |
| (二) 優先實現浮動抵押權或其他擔保權利的效果.....    | 34 |
| 1、如果法律規定浮動抵押權優先受償.....          | 34 |
| 2、如果法律規定固定抵押權、質權優先受償.....       | 35 |
| 3、上述效果的社會價值比較分析.....            | 35 |
| 4、浮動抵押權之間的受償順序.....             | 38 |
| 五、結論：浮動抵押權與其他擔保物權實現順序設計.....    | 39 |
| (一) 浮動抵押權與一般抵押權、質押權之間的受償順序..... | 40 |
| (二) 浮動抵押權之間的實現順序.....           | 40 |
| (三) 當事人之間約定的效力.....             | 40 |