



優理商務法律事務所

— Premium Attorneys-at-Law —

美國應收帳款之管理及確保

王世寧

紐約州律師暨美國專利律師

免責事項

本次研討會提供的資訊，包括書面資料及講義，僅為便利討論本次研討會相關議題之用，並不代表對任何特定議題表示之意見。與會者在採行本次研討會中提出之任何內容與建議前，仍應徵詢相關專家之意見。



優理商務法律事務所

— Premium Attorneys-at-Law —

大綱

交易之動態發展流程

交易前階段

交易階段

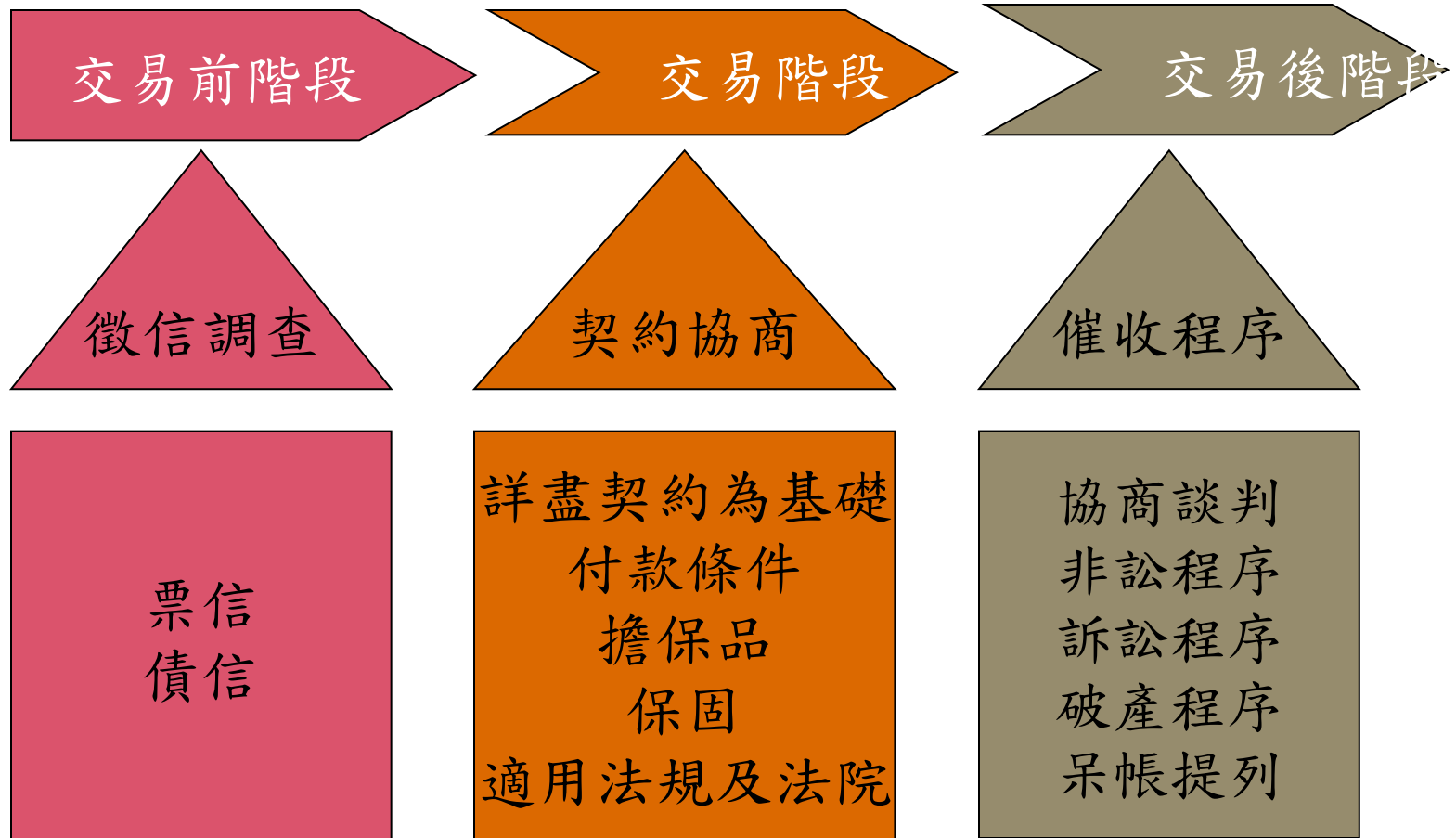
交易後階段



優理商務法律事務所

— Premium Attorneys-at-Law —

交易之動態發展流程



優理商務法律事務所

— Premium Attorneys-at-Law —

大綱

交易之動態發展流程

交易前階段

交易階段

交易後階段



優理商務法律事務所

— Premium Attorneys-at-Law —

交易前階段_徵信調查

1. 公司擁有超過1千萬美元以上資產並且超過500人以上擁有(持股)，不論是否為公開發行：

Form 10-K 、 Form 10-Q and Form 8-K



優理商務法律事務所

— Premium Attorneys-at-Law —

交易前階段_徵信調查

2. 其他營業實體(包含在美國境內居住的居民和開業經營的中小型企业):
3. 定期更新交易相對人之信用評等。



優理商務法律事務所

— Premium Attorneys-at-Law —

大綱

交易之動態發展流程

交易前階段

交易階段

交易後階段



優理商務法律事務所

— Premium Attorneys-at-Law —

交易階段_重要契約條款

□ 預防紛爭且利於追償之立場擬定契約條款

➤ 契約自由原則

➤ 風險配置

➤ 對價關係(Consideration)



優理商務法律事務所

— Premium Attorneys-at-Law —

交易階段_重要契約條款

□預防紛爭且利於追償之立場擬定契約條款

➤付款條件

➤損失之風險 (risk of loss)；保險；所有權之移轉

➤貨物之收受(acceptance)及拒絕(rejection)



優理商務法律事務所

— Premium Attorneys-at-Law —

交易階段_重要契約條款

□預防紛爭且利於追償之立場擬定契約條款

➤保固 (warranty)

➤適用法規 (UCC) 及法院



交易階段_擔保交易

□擔保利益(Security Interest)

➤ 定義：對於某一義務之履行，以資產作為擔保之利益

➤ 優點：

- ✚ 直接給予債務人財產上之利益 (property interest) 以避免“以向法院申請之時間先後為準”之原則
- ✚ 使你得以給予債務人較佳之交易條件
- ✚ 不需要經過額外訴訟就可以對債務人之財產強制執行
- ✚ 當債務人破產時，取得擔保之債權人擁有絕對的優勢，持有擔保利益之債權人其受清償之順位比沒有持有擔保利益的債權人順位優先



優理商務法律事務所

— Premier Attorneys-at-Law —

交易階段_擔保交易

□擔保利益(Security Interest)

➤創設：

1. “Attachment”（擔保契約）：
2. “Perfection”（完成設定）：因為擔保品類型的不同而有所差異



交易階段_擔保交易

□擔保利益(Security Interest)

Type of Collateral	Allowable Perfection Methods
Goods	
Money	
Car	
Motor Vehicle Inventory	
Account Receivable	
Chattel Paper	
Negotiable Instrument	
Deposit Account	



優理商務法律事務所

— Premium Attorneys-at-Law —

交易階段_擔保交易

□擔保利益(Security Interest)

➤注意事項：

- ✚ “清楚的描述sufficiency of description。”
- ✚ UCC 9-108(c) 一網打盡式的描述未能構成合理之描述，故未發生enforceability → “all the debtor’ s assets” or “all the debtor’ s personal property” or alike is not reasonably identify 。



交易階段_擔保交易

□擔保利益(Security Interest)

➤注意事項：

- ✚ 同一擔保品得以擔保未來的義務；現存之義務亦得以後續取得之擔保品擔保(after-acquired property)，但仍有合理描述(reasonably description)之要求。
- ✚ Attachment 為 Perfection 之要件，故二者可以同時，或 Perfection 稍晚於 Attachment 之時點，但不可能先 Perfection 再發生 attachment 之效力 → UCC 9-308(a)。
- ✚ UCC-1 聲明之有效期間通常為 5 年。於期間屆滿前 6 個月必須續為申報使其繼續有效，否則該期間屆滿後完成設立之效力將消失。



交易階段_擔保交易

□擔保利益(Security Interest)

➤注意事項：

✚擔保品出售或交換後，擔保利益會持續存在於擔保品上。例外：

1.該出售或交換是由獲得擔保利益之當事人所授權得以不被加以負擔的轉讓；或

2.買方以“常規交易”來取得擔保品者 (Buyer in Ordinary Course)，在該情形下，取得物品之人將不會受到擔保利益的約束。例如：T公司將貨品運往U公司，U公司再將貨品銷售予消費者，消費者將不受擔保利益的約束。

✚擔保利益將附著並存續於任何可受指認之擔保品處理後之衍生物上。故於前例，T公司能追索貨品銷售所得之價金。



優理商務法律事務所

— Premium Attorneys-at-Law —

交易階段_擔保交易

□擔保利益(Security Interest)

➤擔保利益衝突時，適用“先申報或完成設定原則”
(First to File or Perfect Rule)：



交易階段_擔保交易

□ 價款擔保利益 (Purchase Money Security Interest)

➤ 包括兩種形式：

1. 在財產交易中，買方當事人不能足額支付對價，賣方可以用交易的財產作為收回對價的擔保，一旦買方當事人不能清償債務，擔保債權人就可以以該財產的價值來實現自己的債權。
2. 在財產交易中，買方當事人通過向銀行或者其它實體貸款來支付財產的對價，銀行或者其它實體以該財產作為貸款的擔保，在買方當事人不能還款時，銀行或者其它實體可以以該財產的價值來實現自己的債權。



交易階段_擔保交易

□ 價款擔保利益(Purchase Money Security Interest)

➤ 優點：

1. 優先於任何先前設立的擔保利益➔
2. 一個設定PMSI的債權人，對於擔保品之現金衍生物亦有優先於其他有擔保利益之債權人的優勢。
3. 在價款擔保權益的完成設定上規定了更大的靈活性➔



消滅時效制度

➤ 消滅時效制度之原理

權利上睡眠者不予保護

避免舉證困難

➤ 一般時效與特別時效

一般時效：規定於各州民事訴訟法中。

State	Statute	Written Contract	Oral Contract	Injury	Property Damage
CA	Cal. Civ. Proc. Code § 312 et seq.	4	2	2	3
NY	N.Y. Civ. Prac. Laws & Rules § 201 et seq.	6	6	3	3



消滅時效制度(續)

特別時效：散見於個別法令中，如

(i) UCC 2-725(1)→ An action for breach of any contract for sale must be commenced within four years after the cause of action has accrued.

(ii) 35 USC 286→provides for a “running” period limiting recovery of damages to no more than six years before commencement of a cause of action for infringement. 非對起訴所作的時效規定，而是損害賠償期間的時效規定。(This is not a time limit on bringing the infringement suit; it is a time limit on recovering damages.)



消滅時效制度(續)

➤ 中斷時效

(1) 規定於各州民事訴訟法中，三種最常見之事由：未成年人(infancy)、心神喪失(insanity)及服兵役(military service)。

(2) 法院判例：衡平法上的時效中斷(equitable tolling) → good cause for exceeding the statute of limitations，例如，因被告不實陳述，使原告誤信無違約之情事、被告藏匿消失、損害不易發覺。

➤ 伸縮時效期間及拋棄時效利益之禁止

By the original agreement the parties may reduce the period of limitation to not less than one year but may not extend it.

➤ 消滅時效制度下對債權確保應有之思考

確認適用之法規(何州？何法？)

合約有無另為規定

大綱

交易之動態發展流程

交易前階段

交易階段

交易後階段



優理商務法律事務所

— Premium Attorneys-at-Law —

交易後階段

□ 履約的不確定性(Insecurity)

➤ UCC 2-609



優理商務法律事務所

— Premium Attorneys-at-Law —

交易後階段

□ 遲延付款

- 同時履行義務
- 交貨前遲延付款
- 交貨後遲延付款



交易後階段

□ 無償債能力 (Insolvency)

➤ 定義 (UCC)

- 無力清償到期債務 → cash flow insolvency
- 負債總額超過其資產的公允價值 → balance sheet insolvency (federal bankruptcy law)

➤ 貨物尚未交付

➤ 貨物已交付



交易後階段

□破產(Bankruptcy)

- 美國債務人對於破產之心態(為廣泛接受之出場機制選項)。
- 當債務人破產後，獲擔保者優先於未獲擔保者受償。
- 未獲擔保之請求者必須依比例與他人共同分配剩餘之財產，剩餘之財產為原本之財產扣除管理費用、具法定優先權之請求權(如破產前應發放之薪資及稅負)、具擔保利益之債權，通常幾乎沒有財產分配予未獲擔保之債權人。
- 注意，如果擔保利益未在破產前完成設定(perfection)，則其將成為一般未獲擔保請求(unsecured claim)。



交易後階段

□破產 (Bankruptcy)

➤ 美國破產法第7章 vs. 第11章破產

- ✚ 第7章破產是清算出售 → Trustee will be appointed to collect assets and sell, 將債務人未能豁免的財產拍賣, 然後把拍賣所得分配給債權人。
- ✚ 第11章破產是重整, 其目的為維持債務人公司繼續營業, 使債務人得以重新振作, 於日後償還債權人。債權人將扮演更為積極的角色, 為資產擬定未來的方針以將回收最大化。



交易後階段

□破產(Bankruptcy)

➤ 破產程序中之重要角色

- ✚ 破產受託人(U. S. Trustee)

- ✚ Debtor-in Possession (DIP) → 第11章占有債務人

- ✚ 債權人會議(Creditors Meetings); Creditors Committee債權人委員會

➤ 第11章占有債務人

- ✚ 過去舊的破產法曾規定，一旦公司宣告破產，該公司的經理就會被推定為無能或不稱職，於是，就會在破產程序期間任命一位受託人對該公司進行經營管理。而現行的破產法則允許負債公司的經理層在公司宣告破產之后繼續管理公司。

- ✚ 理由是負債公司的現有經理層對公司的經營狀況和業務細節十分熟悉，故有利於負債公司不因破產程序而中斷經營並能順利度過破產難關。



優理商務法律事務所

— Premium Attorneys-at-Law —

交易後階段

□破產(Bankruptcy)

➤ 破產程序之開始

- ✚ 可以是自願性或非自願性，無償債能力(insolvency)並非條件，此規定主要是基於下述兩點考量：(1)盡早抓住重組時機避免，為時太晚，以致無可救藥；(2)不致於在人們心目中形成一種只有毫無希望的公司才申請破產重組的觀念。不利於公司企業乃至整個經濟的發展。
- ✚ 如債權人申請第7章破產，債務人有權將其轉換為第11章破產。
- ✚ 如債務人持續營運導致損失或資產價值之降低時，債權人得以將第11章破產轉換為第7章破產。



交易後階段

□破產(Bankruptcy)

➤ 自動終止程序(Automatic Stay)

- ✚ 效力：暫時阻止債權人向債務人追索債務→美國破產法第七章、第十一章（重整）和第十三章（個人債務調整）均適用。此時，債權人不得給債務人打電話，也不得給債務人寫信，如違反，破產法庭還可對債權人追索債務的行為予以制裁。
- ✚ 目的：(1)給債務人一個“喘息的空間”（breathing room），讓債務人好好地對案件進行思考，並找出一調重整或清算的途徑；(2)阻止債權人“涌向法院”（race to the courthouse）“哄搶”債務人的所剩財產。
- ✚ 期間：當破產程序結束時，自動中止程序亦隨之失效。



交易後階段

□破產(Bankruptcy)

➤ 自動終止程序(Automatic Stay)

✚ 例外情形：



優理商務法律事務所

— Premium Attorneys-at-Law —

交易後階段

□破產(Bankruptcy)

➤ 債務人申請第11章破產後會進行的程序

- ✚ 申報債權：債權人應向破產法院提出債權之證明 (“Proof of Claim”) → *cannot participate in estate, vote on plan of distribution if not done*
- ✚ 提出重整計畫：債務人於申請後有最多120日之時間以申報重整計畫，180日之時間獲得計畫之許可。(These periods can be extended 18 and 20 months respectively.)
- ✚ 提出公開聲明(Disclosure Statement)：公開聲明中將包含與重整計畫相關之重要資訊，例如債務人須估算其財產之最大價值、債權分配之範圍與債權分配預估之時間等。
- ✚ 債權人會議：重整計畫必須經過各類別三分之二，及全體二分之一以上之債權人同意。



交易後階段

□破產(Bankruptcy)

➤ 債務人申請第11章破產後會進行的程序

- ✚ 重整計畫的批准及執行：法院核准該重整計畫，債務人將按照重整計畫償還欠款。



- ✚ 債務人向法院申請結束破產保護案件的最終裁決，破產法院作出最終裁決，破產保護案件結束。



交易後階段

□破產(Bankruptcy)

➤ 請求分配的順序

- ✚ 行政請求權 Administrative claims (破產案件管理之費用)
- ✚ 優先請求權 Priority claims (薪資及申請破產前之稅負)
- ✚ 完成設定之價款擔保利益PMSI
- ✚ 完成設定之資深擔保利益Perfected senior security interests
- ✚ 完成設定之資淺(時間較晚)擔保請求Perfected junior (later-in-time) secured claims
- ✚ 擔保利益債權人(破產受託人)
- ✚ 未完成創設之擔保請求權Unperfected secured claims
- ✚ 次要的未完成創設擔保請求權Subordinated unperfected secured claims
- ✚ 未獲擔保請求權Unsecured claims
- ✚ 特別股Preferred shares
- ✚ 普通股Common shares



優理商務法律事務所

— Premium Attorneys-at-Law —

交易後階段

□破產(Bankruptcy)

➤特定資產轉讓行為之撤銷

✚ 行使權人：受託人/DIP。

✚ 對象：

(1) 詐欺讓與(fraudulent conveyance)：債務人所移轉之財產與其所收到之對價並無合理相當性，且在財產移轉後，債務人喪失清償能力或接近喪失清償能力→朔及破產聲請前2年內之轉讓行為(11 USC 544(b)、11 USC 548)。

例外：



優理商務法律事務所

— Premium Attorneys-at-Law —

交易後階段

□破產(Bankruptcy)

➤特定資產轉讓行為之撤銷

(2)偏頗性清償(preferential transfer)：在破產前為清償舊債務而對債務人的財產進行的轉讓(追溯至申請前之90日內；交易對象若是關係人則為1年) →11 USC 547 。

例外：



優理商務法律事務所

— Premium Attorneys-at-Law —

交易後階段

□在美訴訟及強制執行

➤ 訴訟前

- ✚ 注意時效 (Statute of Limitations)
- ✚ 訴訟前之協商付款談判(new value approach: credit, discount)
- ✚ 寄送催收函 (demand letter)
- ✚ 訴訟策略：訴訟地及訴訟法院的選擇（如無契約或契約無指定）
 - ★ 國內提訴 vs. 國外提訴
 - ★ 訴訟地之選擇：公司登記註冊地，主要營業地或其他營業地
 - ★ 訴訟法院之選擇：聯邦法院(US\$75,000) vs. 州法院
- ✚ 文件準備：對造已收受貨物之相關證明文件



優理商務法律事務所

— Premium Attorneys-at-Law —

交易後階段

□在美訴訟及強制執行

➤ 訴訟程序

- | | | |
|-----------|------|--------------------------------|
| ✚ 訴狀與答辯 | ---- | 案件進度程序庭： |
| ✚ 證據發覺與交換 | ---- | Case Management Conference and |
| ✚ 協商和解程序 | ---- | Order to Show Cause Hearing |
| ✚ 審判程序 | | |
| ✚ 訴訟後強制執行 | | |



優理商務法律事務所

— Premium Attorneys-at-Law —

交易後階段

□在美訴訟及強制執行

➤ 訴狀與答辯 (pleadings)

1. 訴狀提起 (complaint)

2. 訴狀送達 (service of process)

3. 程序庭 (Laws & Motions)

4. 被告答辯/反訴 (answer & cross-complaint)

※ 被告提出貨品瑕疵之抗辯及相關損害之反訴

5. 原告對被告答辯之回應 (reply)/反訴之答辯 (answer to cross-complaint)

※ 若被告未於應訴期限內答辯，可聲請缺席判決 (default judgment)

※ 假扣押 (Attachment Order)：提出訴訟後可申請假扣押以防被告脫產

※ 假扣押3要件：索款有契約依據，索款金額確定及勝訴之可能

※ 申請假扣押前調查債務人資產狀況：向KnowX購買債務人資產資訊或請民間私人財務調查公司 (private investigator) 調查債務人資產



優理商務法律事務所

— Premium Attorneys-at-Law —

交易後階段

□在美訴訟及強制執行

➤證據開示與交換(discovery proceeding)

1. 訴訟雙方

(1) 方式：

- 文書證據 (request for production of documents)
- 書面證詞 (written interrogatories, request for admission)
- 證詞錄取 (depositions upon oral examination)
- 勘驗請求 (request for inspection)

(2) 對造拒絕配合或有爭議之要求事項時：

- 雙方協商(meet and confer)
- 向法院聲請強制證據開示(Motion to compel and for sanction)

2. 非訴訟當事人 - 藉由律師傳票(subpoena)



優理商務法律事務所

— Premium Attorneys-at-Law —

交易後階段

□在美訴訟及強制執行

➤協商和解程序(alternative dispute resolutions)

1. 和解方式：

- 透過律師公會的早期協商調解 (Early Settlement Program)
- 調解 (mediation)
- 具拘束力或無拘束力仲裁 (binding/non-binding arbitration)
- 審判程序前法院強制性和解庭 (court-administrated Mandatory Settlement Conference prior to the trial)

2. 訴訟中和解契約 - 與判決同等效力 (Stipulation for Judgment)

※訴訟前所簽之和解契約 - 違約視同一般契約違約



優理商務法律事務所

— Premium Attorneys-at-Law —

交易後階段

□在美訴訟及強制執行

➤ 審判程序(trial)

1. 審判程序進行前審判法官協助雙方試行最後和解
 2. 法官審判(bench trial)或陪審團審判(jury trial)
 3. 聲請排除不符證據法則之證據(motion in limine)
 4. 交互詰問(direct & cross examination)
 5. 判決(jury verdict or judgment)
- ※ 律師費 - 除契約另有約定或法律另有規定外，各自負擔律師費



交易後階段

□在美訴訟及強制執行

- 執行令(writ of execution)：判決確定後即可申請強制執行令
1. 聲請強制執行令前，如不清楚債務人資產狀況：
 - KnowX (台灣目前不在此網路財務資訊服務區域)
 - 請民間私人財務調查公司(private investigator)調查債務人資產
 - 向法院提出審查債務人資產之要求(Order to Appear for Examination Hearing) - 每隔120天可提出
 2. 執行令有效期10年，到期債權未受清償可再延展



交易後階段

□在美訴訟及強制執行

➤執行方式：

1. 不動產：除判決所涉債權於拍賣之不動產上有設定抵押(judgment lien)或有其他法定優先權外，並無優先受償權(priority)
 2. 動產：機器設備、銀行帳戶、應收帳款、商業票據、股票或存貨等
- ※債權利息及相關強制執行費用亦可向債務人求償
- ※可將債權轉讓給債權催收公司(judgment enforcers)，收到債款後始需付費。



交易後階段

□帳款確定不能收回

➤ 應收帳款 (AR) → 呆帳 (Bad Debt)

✚ 認列呆帳損失 - 債權確定未收回之年度認列呆帳損失

✚ 認列原因及所需文件

✓ 債權逾期兩年：

✓ 倒閉逃匿而無從行使催收者：

✓ 和解而致債權不能收回者：

✓ 聲請法院強制執行，債務人財產不足清償債務或無財產可供

✓ 強制執行者：

✓ 破產或依法重整而致債權不能收回者：



優理商務法律事務所

— Premium Attorneys-at-Law —

交易後階段

□帳款確定不能收回

➤ 應收帳款 (AR) → 呆帳 (Bad Debt)

✚ 文件公證

- ✓ 如債務人居住國外者，確認有取具我國駐外使領館、商務代表或外貿機關之證明。
- ✓ 如債務人居住大陸地區者，確認有取具行政院大陸委員會委託處理台灣地區與大陸地區人民往來有關事物之機構或團體之證明。



優理商務法律事務所

— Premium Attorneys-at-Law —

案例分享

□ 約定排除取回權

□ 萬年授權合約



優理商務法律事務所

— Premium Attorneys-at-Law —

Q & A



優理商務法律事務所

— Premium Attorneys-at-Law —

info@premiumlaw.tw

T: 7721-1897 / 7721-1859 / 7721-1861

F: + 886-2-7722-3888

11493台北市內湖區內湖路一段250號12樓

www.premiumlaw.tw



優理商務法律事務所

— Premium Attorneys-at-Law —