

湖北省武汉市中级人民法院

民事裁定书

(2021)鄂01破终16号

上诉人（原审申请人）：山东新大洋机电科技有限公司，住所地山东省临沂市临南县经济开发区开元路88号。

法定代表人：鲍占永，该公司执行董事。

委托代理人：孙乐，该公司工作人员。

被上诉人（原审被告）：武汉兢凯汽车销售服务有限公司，住所地湖北省武汉市蔡甸区海天汽配大世界华中汽车市场。

法定代表人：张凯佳，该公司执行董事。

委托代理人：陈会亮，湖北汉升昌律师事务所律师。

上诉人山东新大洋机电科技有限公司（以下简称新大洋公司）因申请被上诉人武汉兢凯汽车销售服务有限公司（以下简称兢凯公司）破产清算一案，不服湖北省武汉市蔡甸区人民法院（2021）鄂0114破申2号民事裁定，向本院提起上诉。本院立案后依法组成合议庭进行审理。本案现已审理终结。

一审法院认定事实：兢凯公司于2011年7月20日登记设立，注册地为武汉市蔡甸区海天汽配大世界华中汽车市场，法定代表人张凯佳；注册资本1000万元，股东为李琍占股55%、张凯佳占股45%；主营范围为汽车销售及网上经营，二手车经销，汽车租赁，汽车零配件、汽车装饰用品销售，广告设计、制作、发布、代理，会议及展览展示服务。

新大洋公司对兢凯公司的债权已经由山东省沂南县人民法院（2018）鲁1321民初4528号民事调解书确认，兢凯公司分12

期向新大洋公司偿还借款 500 万元及利息（利息按中国人民银行同期同类贷款利率的 2 倍自 2017 年 9 月 28 日起算）。该调解书已发生法律效力。2020 年 1 月 9 日，山东省沂南县人民法院强制执行 4674004 元，同年 4 月 21 日山东省沂南县人民法院作出执行裁定，裁定因申请人撤销执行申请，终结本案的执行。

另查明，一审法院已受理的兢凯公司及关联企业为被执行人的案件已执行完毕 95% 以上。兢凯公司及关联企业名下仍有电动汽车等资产未处置。

一审法院认为，兢凯公司属依法设立的公司法人，具有破产适格主体资格。新大洋公司的执行案件已经执行完毕 4674004 元并撤回执行申请，新大洋公司未就剩余款项申请恢复执行；兢凯公司名下仍有资产，且一审法院已受理的兢凯公司及关联企业为被执行人的案件已执行完毕 95% 以上，兢凯公司有执行能力；申请人主张兢凯公司资不抵债证据不足，缺乏事实依据，应不予支持。依照《中华人民共和国企业破产法》第二条、第十二条的规定，裁定：对新大洋公司的申请，不予受理。

新大洋公司不服，向本院提起上诉：请求撤销一审裁定，裁定受理其对兢凯公司的破产清算申请。事实和理由：新大洋公司对兢凯公司的债权，尚有 1954049.67 元未执行到位。因法定执行期限的原因，山东省沂南县人民法院终止了对该次执行，新大洋公司未撤回对兢凯公司的执行，对兢凯公司的执行措施始终在进行中。一审法院以新大洋公司撤回执行申请，且未申请恢复剩余款项的执行为由，驳回新大洋公司的破产申请无事实依据。截至 2021 年 6 月 25 日新大洋公司向一审法院申请兢凯公司破产清算之日，兢凯公司被立案强制执行的案件尚存 61 起，被执行金额总计 1470 万。截至 2021 年 9 月 24 日，兢凯公司被立案强制执行的案件仍有 22 起，被执行金额已高达 2252.94 万。蔡甸区人民法院以被上诉人 95% 的被执行案件已执行完毕为由，驳回新大洋公司

的破产申请无事实依据。兢凯公司一审辩称其尚有 1960 万地方补贴款未领取、有 200 多辆电动汽车均无事实依据。兢凯公司早已无任何收入来源，已资不抵债，符合破产案件受理条件。

本院查明，兢凯公司已未正常经营，近三年涉及诉讼案件接近 200 件，现处于债务清理阶段。本案审理期间，通过中国执行公开信息网检索到兢凯公司为被执行人案件 34 件，其中终结本次执行案件 14 件，全部案件涉及执行金额 2000 多万。兢凯公司主张其资产有政府补贴和 200 多辆电动汽车，但未能提供有效证据。

本院认为：《中华人民共和国企业破产法》第二条第一款规定：“企业法人不能清偿到期债务，并且资产不足以清偿全部债务或者明显缺乏清偿能力的，依照本法规定清理债务。”《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国企业破产法〉若干问题的规定（一）》第二条规定：“下列情形同时存在的，人民法院应当认定债务人不能清偿到期债务：（一）债权债务关系依法成立；（二）债务履行期限已经届满；（三）债务人未完全清偿债务。”本案中，新大洋公司对兢凯公司享有的债权已经被生效法律文书确认，且在履行期限届满后，兢凯公司未清偿债务，依法应当认定兢凯公司不能清偿到期债务。新大洋公司申请人民法院强制执行后，兢凯公司仍未能清偿新大洋公司全部债务，且另外还涉及被执行案件数十起，债务 2000 多万。兢凯公司主张有 200 多辆电动汽车，未能提交有效证据，即便兢凯公司确有 200 多辆电动汽车，该资产也不足以覆盖全部债务。兢凯公司主张有政府补贴可领取用于偿还债务，但未能提交相应证据，也无法明确补贴领取的具体时间。综上，兢凯公司现有资产不足以清偿全部债务，且明显缺乏清偿能力。新大洋公司申请对兢凯公司进行破产清算，符合法律规定，应予受理，一审法院不予受理新大洋公司对兢凯公司的破产清算申请不当，本院予以纠正。

依照《中华人民共和国企业破产法》第二条第一款、第七条

第二款,《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国企业破产法〉若干问题的规定(一)》第一条第一款、第二条、第四条规定,裁定如下:

一、撤销湖北省武汉市蔡甸区人民法院(2021)鄂0114破申2号民事裁定;

二、由湖北省武汉市蔡甸区人民法院裁定受理山东新大洋机电科技有限公司对武汉兢凯汽车销售服务有限公司的破产清算申请。

本裁定为终审裁定并自即日起生效。

审 判 长	褚金丽
审 判 员	王 勇
审 判 员	赵文莉

二〇二一年十二月九日

法 官 助 理	郭锐敏
书 记 员	祝玥瑄