

辽宁省抚顺市中级人民法院

民事裁定书

(2020)辽04破终1号

上诉人(原审申请人):抚顺世震碎石有限公司,住所地辽宁省抚顺县哈达镇长岭子村。

法定代表人:张清,该公司董事长。

委托诉讼代理人:白银东,辽宁煤都律师事务所律师。

被上诉人(原审被告):抚顺佳龙商品混凝土有限公司,住所地辽宁省抚顺县兰山乡新农村。

法定代表人:李兴武,该公司董事长。

委托诉讼代理人:董萃,辽宁顺清满律师事务所律师。

上诉人抚顺世震碎石有限公司(以下简称世震公司)不服抚顺市东洲区人民法院(2020)辽0403破申1号民事裁定,向本院提起上诉。本院依法组成合议庭审理了本案,现已审理终结。

一审法院认为,债权人可以向人民法院提出对不能清偿到期债务的债务人进行破产清算的申请。本案中,抚顺佳龙商品混凝土有限公司(以下简称佳龙公司)欠世震公司的货款已经法院确认,但在世震公司向一审法院申请佳龙公司破产清算前后,佳龙公司正在陆续偿还世震公司的货款,同时佳龙公司亦有可追偿的债权。由此可见,世震公司提出对佳龙公司破产清

算的理由不成立。一审法院依照《中华人民共和国企业破产法》第七条、第十二条规定裁定：对申请人抚顺世震碎石有限公司提出的对被申请人抚顺佳龙商品混凝土有限公司破产清算的申请不予受理。已经收取的案件受理费 7350 元，退还申请人抚顺世震碎石有限公司。

世震公司不服，向本院上诉称：请求撤销一审裁定，指令一审法院依法受理，宣告破产，偿还 100 万元。事实与理由：一审法院程序违法，应全面审查双方意见、证据，并召开听证会后依法裁决；佳龙公司不具备偿还能力，世震公司申请对佳龙公司的执行程序中，除三次执行回款 130 万元外，再无执行回款，通过中国执行网查询，佳龙公司有二十余个执行案件，最高欠款数额达 6000 万元，其名下房产、土地、设备均被抵押、查封，故没有偿还能力；佳龙公司一审中所述债权不存在，抚顺顺隆建设集团顺隆房地产开发有限公司明确表示该公司与佳龙公司无债权债务关系。

本院查明：2016 年 12 月 7 日，一审法院作出（2016）辽 0403 民初 1628 号民事调解书，佳龙公司于 2017 年 1 月 15 日前给付世震公司货款 2,356,685 元。2017 年 11 月 25 日，一审法院作出（2017）辽 0403 执 127 号执行裁定书，因无财产可供执行，终结本次执行程序。

本院认为，《中华人民共和国企业破产法》第七条第二款规定：债务人不能清偿到期债务，债权人可以向人民法院提出对

债务人进行重整或者破产清算的申请。根据该规定，债权人有权对债务人提出破产申请。《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）》第六条第一款规定：债权人申请债务人破产的，应当提交债务人不能清偿到期债务的有关证据。债务人对债权人的申请未在法定期限内向人民法院提出异议，或者异议不成立的，人民法院应当依法裁定受理破产申请。《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，世震公司系以债权人身份对债务人佳龙公司提出破产申请。一审法院作出的（2016）辽 0403 民初 1628 号民事调解书，证明世震公司对佳龙公司享有合法债权，该公司具备破产申请的主体资格。一审法院作出的（2017）辽 0403 执 127 号执行裁定书，以佳龙公司无财产可供执行为由终结本次执行程序，由此可以认定佳龙公司不能清偿到期债务。世震公司作为债权人的举证责任已经完成。佳龙公司作为债务人以其具有清偿能力为由提出抗辩，但没有清偿债务，亦未与世震公司达成和解，也没有提交其资产负债情况的相关证据，仅举证其对外存在债权，但其提交的证据不足以证明其对外债权，世震公司亦不予以认可，因此其异议不成立。《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）》

第四条规定，债务人账面资产虽大于负债，但存在下列情形之一的，人民法院应当认定其明显缺乏清偿能力：（一）因资金严重不足或者财产不能变现等原因，无法清偿债务；（二）法定代表人下落不明且无其他人员负责管理财产，无法清偿债务；（三）经人民法院强制执行，无法清偿债务；（四）长期亏损且经营扭亏困难，无法清偿债务；（五）导致债务人丧失清偿能力的其他情形。本案听证过程中，佳龙公司明确表示没有现金偿还对世震公司的债务。且一审法院作出（2017）辽 0403 执 127 号执行裁定书，认定佳龙公司无财产可供执行，符合上述规定中第一、三项情形，可以认定债务人佳龙公司明显缺乏清偿能力。《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）》第一条规定，债务人不能清偿到期债务并且具有下列情形之一的，人民法院应当认定其具备破产原因：（一）资产不足以清偿全部债务；（二）明显缺乏清偿能力。因此，本案佳龙公司具备破产原因。

综上，依照《中华人民共和国企业破产法》第二条、第七条，《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、第二条、第四条、第六条，《中华人民共和国民事诉讼法》第一百七十条第一款第（二）项，《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉的解释》第三百三十二条规定，裁定如下：

一、撤销抚顺市东洲区人民法院（2020）辽 0403 破申 1 号

民事裁定；

二、由抚顺市东洲区人民法院受理抚顺世震碎石有限公司对抚顺佳龙商品混凝土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 史汉营

审 判 员 田 丰

审 判 员 王 爽

二〇二〇年七月二日

法 官 助 理 高 扬

代 书 记 员 孙 悦