

湖北省武汉市武昌区人民法院

民 事 裁 定 书

(2020)鄂0106破申6号

申请人：陕西精通工贸有限责任公司，住所地陕西省西安市新城区含元路22号陕西西铁物流有限公司一厅108室。

法定代表人：车兆华，执行董事。

委托诉讼代理人：许峰，江苏崇宁律师事务所律师。

被申请人：广厦湖北第六建设工程有限责任公司，住所地武汉市武昌区中北路181号。

法定代表人：肖金富，董事长。

委托诉讼代理人：陈子桥，男，广厦湖北第六建设工程有限责任公司工作人员。

申请人陕西精通工贸有限责任公司（以下简称精通公司）向本院申请广厦湖北第六建设工程有限责任公司（以下简称广厦六建）破产清算。

事实与理由：精通公司与广厦六建买卖合同纠纷一案，陕西省西安市中级人民法院作出的（2014）西中民三初字第00143号民事调解书已经发生法律效力，因广厦六建未按生效法律文书履行付款义务，精通公司向人民法院申请强制执行，后人民法院以无财产可供执行为由对案件终结执行，精通公司的债权至今未得

到清偿。经查，截至 2020 年 9 月 3 日，广厦六建作为被执行人案件总计 126 件，其中正在执行中的案件 11 件，被执行总金额 19,587,393 元；终本执行案件 115 件，执行标的总金额 215,002,726 元，未履行总金额 176,385,630 元，未履行比例达 82.04%。上述正在执行中的和终本执行但未执行到位的金额合计为 195,973,023 元。另查，因广厦六建未履行付款义务被列入失信人名单的案件为 82 件；2020 年度开庭公告中广厦六建作为被告的案件达 21 件。各级法院终结执行的原因均为广厦六建查无财产可供执行而终结，由此可以确定广厦六建已严重资不抵债。基于前述事实，精通公司认为：广厦六建不能清偿到期债务，且明显缺乏清偿能力，符合破产清算的条件。为此，依据破产法第二条、第七条第 2 款之规定，特申请对广厦六建进行破产清算，以公平清偿债务。

广厦六建提出异议认为：截至 2019 年 12 月 31 日，广厦六建资产总额为 107,675.64 万元，负债总额为 69,364.17 万元，资产大于负债，并不存在资不抵债的情形。广厦六建有大量应收债权，正在积极清收。目前，经人民法院确认的广厦六建胜诉案件的债权数额，本金总计约 33,854.8764 万元，加上应计算的违约金等费用，胜诉案件债权数额近 4 亿元。对于这些已经人民法院确认的应收债权，广厦六建正在积极清收，其中大多数案件均进入执行程序，广厦六建积极寻找财产线索、配合与推动执行法院的执行。

根据《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）》第一条第一款的规定，“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”，广厦六建目前资产大于负债，有大量已经确认的债权在积极清收中。而关于清偿能力，广厦六建虽然目前资金比较困难，但仍在正常经营，且通过对外催收债权、结算工程款项等方式积极增加财产、清理债务。因此，广厦六建并不存在上述具备破产的原因。

广厦六建原系湖北省第六建筑工程公司，为省属国企，于2004年改制为由浙江广厦控股集团控股，改制后的新企业先后被评为全国优秀施工企业、湖北省优秀施工企业、省建筑企业20强，投入大量资金妥善处置原企业一千六百多名退休工人，大量企业遗留问题还没有得到彻底解决，现还有一千多名退休职工和遗属由公司负责管理并发放部分退休企付工资，公司为促进就业、社会稳定做出了重大贡献。破产清算程序程序复杂、拖延时间长、耗资大，为推动破产程序进行，很可能对广厦六建造成进一步损失，对广厦六建在职员工、退休员工都将带来严重影响。

对于广厦六建及广厦六建西安分公司（已于2017年注销）与精通公司买卖合同纠纷一案，西安市中级人民法院作出的（2014）西中民三初字第00143号民事调解书已发生法律效力。在执行过程中，2015年5月12日，西安市中级人民法院作出（2015）西中执民字第00071-1号执行裁定，终结本次执行程序。根据民事调解书，广厦六建应支付精通公司185万元及逾期付款违约金和利息（其中违约金：15万元；利息：分别以40万元、60万元、85万元为基数，按月利率2%，分别自2014年12月25日、2015年1月31日、2015年3月31日计算至实际付清之日）。逾期付款违约金和利息明显过高。而且执行中，在执行法官主持

下，双方已于 2015 年 8 月 7 日达成执行和解，广厦六建当天支付执行款 50 万元；广厦六建西安分公司以西安市凤城九路御景华府小区 14 号楼 10 层以上的 135 平米的房产抵偿债务 90 万元；此外法院查封了广厦六建名下的位于山西省运城市空港经开区康杰北路 2 号名人港湾 10 幢 3-8A 室和 10 幢 4-4A 室两套房屋，并于 2017 年 9 月 2 日在网上公开拍卖成功，成交价 612,320 元。广厦六建合计已履行债务 2,012,320 元，已经履行完毕主债务和违约金，只欠付本就约定过高的部分利息。而且，广厦六建完全能够通过以物抵债等方式清偿精通公司债务，这对作为债权人的精通公司、广厦六建、广厦六建员工、广厦六建其他债权人等都是更好的处理方式，而并无必要通过破产清算程序解决债务清偿问题。

综上，广厦六建不具备法律规定的破产原因，也无必要通过破产清算程序解决与精通公司的债务问题，请求人民法院驳回精通公司的破产申请。

本院查明：工商登记信息显示，广厦六建前身系湖北省建筑工程总公司第六工程公司，登记成立于 1990 年 6 月 2 日，于 2004 年改制为现公司，现注册资本 32,000 万元。经营范围：房屋建筑工程施工总承包一级、冶炼工程施工总承包二级、市政公用工程施工总承包一级、机电设备安装工程专业承包一级、建筑装饰装修工程专业承包一级、体育场地设施工程专业承包二级、钢结构工程专业承包一级、消防设施工程专业承包二级。

精通公司与广厦六建、广厦六建西安分公司买卖合同纠纷一案，西安市中级人民法院于 2014 年 12 月 8 日作出（2014）西中民三初字第 00143 号民事调解书，广厦六建西安分公司给付精通公司 185 万元，该款项分三笔支付，如逾期未足额支付，按月息

2 分承担相应的利息，并另行给付违约金；广厦六建对广厦六建西安分公司还款义务承担连带给付责任。

该民事调解书发生法律效力后，精通公司依法申请强制执行。西安市中级人民法院于 2015 年 5 月 12 日作出（2015）西中执民字第 00071-1 号执行裁定，终结本次执行程序。2015 年 8 月 7 日，双方达成执行和解：广厦六建于 2015 年 8 月 10 日前支付执行款 50 万元；广厦六建用其名下位于山西省运城市空港经开区康杰北路 2 号名人港湾 10 幢 3-8A 室和 10 幢 4-4A 室两套房屋作为担保；广厦六建西安分公司以西安市凤城九路御景华府小区 14 号楼 10 层以上的 135 平米的房产抵偿债务 90 万元；剩余款项 80 万元于 10 月 7 日前付清等。2017 年 9 月 2 日，西安市中级人民法院在网上公开拍卖山西省运城市空港经开区康杰北路 2 号名人港湾 10 幢 3-8A 室和 10 幢 4-4A 室两套房屋，成交总价 612,320 元。

在审查期间，广厦六建向本院提交了湖北华宇会计师事务所有限公司鄂华宇审字[2020]第 TM068 号审计报告，载明了广厦六建 2019 年 12 月 31 日的财务状况及 2019 年度的经营成果及现金流量，其中资产合计期末数 1,076,756,390.06 元，负债合计期末数 693,641,699.52 元，净利润 - 9,061,505.34 元，未分配利润 14,694,007.91 元，应收账款净值 468,698,729.77 元，应付账款期末余额 422,552,208.62 元。

通过类案检索，广厦六建在全国各地人民法院既有众多的作为被执行人的案件，同时也有众多的作为申请执行人的案件。

本院认为，债务人是否存在破产原因，是确认当事人能否提出破产申请、人民法院应否受理破产案件的依据。本案广厦六建

是否具备破产原因是人民法院在判断对其破产申请是否应予立案受理时审查的内容。《中华人民共和国企业破产法》第二条规定，“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”。根据《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“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”的规定，判断一个企业是否资产不足以清偿全部债务或者明显丧失清偿能力关键是看这个企业的资产情况和负债情况。就本案判断：

其一、关于广厦六建资产情况。精通公司未能提供审计报告、资产评估报告等有效证据证明广厦六建的实际现有资产情况，故本院根据精通公司提供的证据，无法确定除西安市中级人民法院查封的财产之外，广厦六建是否还有其他资产、还有多少资产，即精通公司不能证明广厦六建的实际资产情况。广厦六建向本院提交了湖北华宇会计师事务所有限公司鄂华宇审字[2020]第 TM068号审计报告，根据该审计报告，广厦六建目前尚不存在资产不足以清偿全部债务的情形。

其二、关于广厦六建的负债情况。精通公司目前也没有提交确实充分的证据证明广厦六建的债务状况，如广厦六建是否还有其他的债权债务关系、是否均依法成立、债务履行期限是否已届满、其中是否有部分已经人民法院强制执行完毕，另外部分是否未经清偿等等均无证据证明，广厦六建其自身的负债数额不明确。根据生效法律文书确认的事实，虽然广厦六建有多起案件被申请强制执行，未履行比例较高，但与此同时，广厦六建亦有多起胜

诉案件正在全国各地人民法院申请强制执行，即广厦六建自身也享有大量的债权，申请强制执行的债权明显超过了被申请强制执行的债务。因此，目前没有证据证明广厦六建资产不足以清偿全部债务、明显缺乏清偿能力，难以确认广厦六建存在我国破产法及司法解释规定的破产原因，即无法证明广厦六建已达到破产法规定资不抵债的条件。

其三、虽然西安市中级人民法院裁定内容是终结本次执行程序，待财产可供执行的条件成就时，申请执行人可以申请恢复执行。但在西安市中级人民法院终本裁定作出之后，西安市中级人民法院仍主持双方当事人达成了执行和解，广厦六建亦按照执行和解的约定，履行了部分债务，此后，西安市中级人民法院又强制执行了广厦六建的担保财产，为此，精通公司有关清偿债务的问题，完全可在西安市中级人民法院的执行程序中解决，目前尚无必须通过破产清算程序解决广厦六建清偿债务的必要。

综上，考虑到破产清算主要是程序性的法律，着重于对债务人的债权债务进行清查，并在国家司法机关的主持下变现债务人现有的财产，使得债权人有权依法按顺序、按比例实现债权的机会，它并不具有增加债务人财产的功能。相反，破产清算程序有其负面影响：其程序复杂、拖延时间长、耗资大，为推动程序进行很可能对债权人造成进一步损失，故其对债权人而言并非经济的还债方法，债权人应谨慎适用该程序。若为最大化己方利益，债权人不宜以破产清算替代执行手段，精通公司的申请缺乏事实和法律依据。

依照《中华人民共和国企业破产法》第二条第一款、第十二条第一款，《中华人民共和国民事诉讼法》第一百五十四条第一款

第（一）项之规定，裁定如下：

对陕西精通工贸有限责任公司的申请，不予受理。

如不服本裁定，可以在裁定书送达之日起十日内，向本院递交上诉状，并提交副本两份，上诉于湖北省武汉市中级人民法院。

审	判	长	王勇叡
审	判	员	杨 婧
审	判	员	滕玉军

二〇二一年十月十四日

书	记	员	蒋 璐
---	---	---	-----