

福建省泉州市中级人民法院

民事裁定书

(2023)闽05清终1号

上诉人(原审申请人):福建省晋融投资控股有限公司,住所地福建省晋江市青阳街道陈村社区崇德路267号金融广场一期一号楼9层,统一社会信用代码91350582315677841Y。

法定代表人:林荣盛,该公司董事长。

委托代理人:林斌、韩宇婷,上海锦天城(厦门)律师事务所律师。

被上诉人(原审被告):泉州晋江恒盛民间应急周转贷服务中心,住所地福建省晋江市青阳街道长兴路明鑫财富中心二楼,统一社会信用代码91350582315699127M。

执行事务合伙人:晋江市鼎成投资咨询有限公司。

上诉人福建省晋融投资控股有限公司(以下简称晋融公司)申请泉州晋江恒盛民间应急周转贷服务中心(以下简称恒盛服务中心)强制清算一案,不服福建省晋江市人民法院(2022)闽0582清申2号民事裁定,向本院提起上诉。本院依法组成合议庭进行了审理,现已审理终结。

一审法院审查查明:恒盛服务中心于2015年1月19日核准成立,经营范围为短期周转贷款信息咨询服务,合伙企业类型为有限合伙,合伙期限3年,认缴出资金额1亿元,合伙人数3人,

包括福建中鑫供应链股份有限公司、晋江市鼎诚投资咨询有限公司、晋江市城市建设投资开发有限责任公司。2015年6月18日经全体合伙人决定，晋江市城市建设投资开发有限责任公司退伙、晋融公司入伙。晋融公司于2015年6月19日与晋江市鼎诚投资咨询有限公司、福建中鑫供应链股份有限公司共同签订《泉州晋江恒盛民间应急周转贷服务中心（有限合伙）协议》及《泉州晋江恒盛民间应急周转贷服务中心（有限合伙）协议之补充协议》，三方约定：晋融公司出资500万元，晋江市鼎诚投资咨询有限公司出资200万元，福建中鑫供应链股份有限公司出资9300万元，出资方式均为货币；经全体合伙人决定，委托丁金标执行合伙事务；晋融公司以出资额为基数，按年投资收益率4.75%，按季度收取投资收益。合伙企业经营存续期限若发生亏损，由晋江市鼎诚投资咨询有限公司、福建中鑫供应链股份有限公司双方承担，晋融公司不承担任何亏损风险，晋江市鼎诚投资咨询有限公司、福建中鑫供应链股份有限公司需充分保障晋融公司出资资金安全，晋融公司因恒盛服务中心亏损遭受任何损失的，晋融公司有权向晋江市鼎诚投资咨询有限公司、福建中鑫供应链股份有限公司追偿；合伙期限为自2015年1月19日至2021年1月18日止，合伙期限届满，不再延续。合伙企业存续期间，晋融公司有权提前退伙，晋江市鼎诚投资咨询有限公司、福建中鑫供应链股份有限公司应无条件针对合伙企业的财产状况进行结算，足额退还晋融公司的出资额500万元。若不足500万元，由晋江市鼎诚投资咨询有限公司、福建中鑫供应链股份有限公司承担连带补足责任。现恒盛服务中心已于2021年1月18日合伙期限届满，

各合伙人决定不再经营。晋融公司于 2022 年 4 月 6 日向其他合伙人晋江市鼎诚投资咨询有限公司、福建中鑫供应链股份有限公司要求确定合伙企业清算人，但自合伙企业解散事由出现之日起十五日内仍未确定清算人。

一审法院认为，根据《中华人民共和国合伙企业法》第三十三规定“合伙企业的利润分配、亏损分担，按照合伙协议的约定办理；合伙企业未约定或者约定不明确的，由合伙人协商决定；协商不成的，由合伙人按照实缴出资比例分配、分担；无法确定出资比例的，由合伙人平均分配、分担。合伙协议不得约定将全部利润分配给部分合伙人或者由部分合伙人承担全部亏损”及第五十一条规定“合伙人退伙，其他合伙人应当与该退伙人按照退伙时合伙企业财产状况进行结算，退还退伙人的财产份额”。本案中，晋融公司与晋江市鼎诚投资咨询有限公司、福建中鑫供应链股份有限公司虽签订合伙协议，入伙成为恒盛服务中心的有限合伙人，但约定晋融公司向恒盛服务中心投入资金，收取固定投资收益，不承担亏损风险，且在退伙后需足额退还全部出资额。相应约定形式上为“合伙”，但实质上为提供资金并收取固定收益且不承担盈亏，符合借贷关系到期还本付息的特征，与合伙的“共同投资、共同经营、共担风险”有本质的区别，故晋融公司与晋江市鼎诚投资咨询有限公司、福建中鑫供应链股份有限公司签订的合伙协议名为合伙，实为借贷，一审法院认定晋融公司实质上并非恒盛服务中心的合伙人。根据最高人民法院《关于审理强制清算案件工作座谈会纪要》第七条及《中华人民共和国合伙企业法》第八十六条的规定，提起强制清算的主体可以是公司债权

人、股东以及其他利害关系人。晋融公司并非合伙企业合伙人，其以恒盛服务中心合伙人提起的强制清算申请，不予受理。依照《中华人民共和国合伙企业法》第三十三条、第五十一条、第八十六条规定，《中华人民共和国企业破产法》第十二条第一款规定，裁定：不予受理申请人晋融公司对被申请人恒盛服务中心的强制清算申请。

晋融公司不服，向本院上诉称：一、一审法院仅以晋融公司签订案涉补充协议获取固定收益为由认定晋融公司并非恒盛服务中心合伙人属于事实认定错误。首先，晋融公司于 2015 年通过签订《合伙协议》入伙成为合伙企业的合伙人并通过工商备案，晋融公司合伙人身份在合伙协议签订时已确定，依法具有合伙人资格。补充协议签订于 2018 年，是在晋融公司合法取得合伙人资格三年后签订的，显然是在合伙企业经营过程中，各合伙人之间对于出资及利润分配的内部约定，不能以此推翻晋融公司此前依法取得的合伙人资格。其次，补充协议约定晋融公司取得固定收益的背景是因合伙企业经营需要，并未违背《中华人民共和国合伙企业法》相关规定。再次，即使补充协议中关于不承担经营风险的约定条款因违背《中华人民共和国合伙企业法》无效，也不影响合伙协议效力及晋融公司合伙人资格。二、一审法院以合伙之间约定否认合伙企业清算，本末倒置。三、从晋融公司提交清算申请至裁定驳回申请期间，一审法院并没有给予晋融公司就驳回理由发表意见的权利，导致认定事实错误。综上所述，晋融公司请求撤销原审裁定，指令福建省晋江市人民法院受理晋融公司对恒盛服务中心的强制清算申请。

本院认为，根据《中华人民共和国合伙企业法》第九条之规定：“申请设立合伙企业，应当向企业登记机关提交登记申请书、合伙协议书、合伙人身份证明等文件。”本案中，恒盛服务中心于2015年1月19日核准成立，合伙人数3人，包括福建中鑫供应链股份有限公司、晋江市鼎诚投资咨询有限公司、晋江市城市建设投资开发有限责任公司。2015年6月18日经全体合伙人决定，晋江市城市建设投资开发有限责任公司退伙、晋融公司入伙。晋融公司与福建中鑫供应链股份有限公司、晋江市鼎诚投资咨询有限公司签订《泉州晋江恒盛民间应急周转贷服务中心（有限合伙）协议》并进行工商备案登记。根据一审查明事实，结合晋江市市场监督管理局的档案登记材料及案涉合伙协议，足以认定晋融公司系恒盛服务中心的有限合伙人。依照《中华人民共和国民法典》第七十条、《中华人民共和国合伙企业法》第八十五条第一款及第八十六条的规定，合伙期限届满，合伙人决定不再经营系合伙企业解散法定事由，合伙企业解散事由出现之日起十五日内未确定清算人的，合伙人或者其他利害关系人可以申请人民法院指定清算人进行清算。恒盛服务中心合伙期限自2015年1月19日成立至2021年1月18日届满，截至目前没有证据证明合伙人决定继续经营，在合伙企业出现解散事由之日起十五日内恒盛服务中心亦未进行清算，故晋融公司以合伙人身份向法院申请对其进行强制清，符合法律规定。

综上所述，晋融公司的上诉请求于法有据，予以支持。一审裁定认定事实错误，应予纠正。依照《中华人民共和国民事诉讼法》第一百七十七条、第一百七十八条，《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》第三百三十条规定，裁定如下：

一、撤销福建省晋江市人民法院（2022）闽 0582 清申 2 号民事裁定；

二、由福建省晋江市人民法院裁定受理福建省晋融投资控股有限公司对泉州晋江恒盛民间应急周转贷服务中心的强制清算申请。

本裁定为终审裁定并自即日起生效。

审 判 长	贺 张 翥
审 判 员	傅 嘉 钦
审 判 员	陈 琼

二〇二三年三月七日

本件与原件核对无异

法 官 助 理	吕 海 芸
书 记 员	卢 菲

附：本案适用的主要法条

《中华人民共和国民法典》

第七十条 法人解散的，除合并或者分立的情形外，清算义务人应当及时组成清算组进行清算。

法人的董事、理事等执行机构或者决策机构的成员为清算义务人。法律、行政法规另有规定的，依照其规定。

清算义务人未及时履行清算义务，造成损害的，应当承担民事责任；主管机关或者利害关系人可以申请人民法院指定有关人员组成清算组进行清算。

《中华人民共和国合伙企业法》

第九条 申请设立合伙企业，应当向企业登记机关提交登记申请书、合伙协议书、合伙人身份证明等文件。

合伙企业的经营范围中有属于法律、行政法规规定在登记前须经批准的项目的，该项经营业务应当依法经过批准，并在登记时提交批准文件。

第八十五条 合伙企业有下列情形之一的，应当解散：

- （一）合伙期限届满，合伙人决定不再经营；
- （二）合伙协议约定的解散事由出现；
- （三）全体合伙人决定解散；
- （四）合伙人已不具备法定人数满三十天；
- （五）合伙协议约定的合伙目的已经实现或者无法实现；
- （六）依法被吊销营业执照、责令关闭或者被撤销；
- （七）法律、行政法规规定的其他原因。

第八十六条 合伙企业解散，应当由清算人进行清算。

清算人由全体合伙人担任；经全体合伙人过半数同意，可以自合伙企业解散事由出现后十五日内指定一个或者数个合伙人，

或者委托第三人，担任清算人。

自合伙企业解散事由出现之日起十五日内未确定清算人的，合伙人或者其他利害关系人可以申请人民法院指定清算人。

《中华人民共和国民事诉讼法》

第一百七十七条 第二审人民法院对上诉案件，经过审理，按照下列情形，分别处理：

（一）原判决、裁定认定事实清楚，适用法律正确的，以判决、裁定方式驳回上诉，维持原判决、裁定；

（二）原判决、裁定认定事实错误或者适用法律错误的，以判决、裁定方式依法改判、撤销或者变更；

（三）原判决认定基本事实不清的，裁定撤销原判决，发回原审人民法院重审，或者查清事实后改判；

（四）原判决遗漏当事人或者违法缺席判决等严重违反法定程序的，裁定撤销原判决，发回原审人民法院重审。

原审人民法院对发回重审的案件作出判决后，当事人提起上诉的，第二审人民法院不得再次发回重审。

第一百七十八条 第二审人民法院对不服第一审人民法院裁定的上诉案件的处理，一律使用裁定。

《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》

第三百三十条 第二审人民法院查明第一审人民法院作出的不予受理裁定有错误的，应当在撤销原裁定的同时，指令第一审人民法院立案受理；查明第一审人民法院作出的驳回起诉裁定有错误的，应当在撤销原裁定的同时，指令第一审人民法院审理。