

广东省清远市中级人民法院

民事裁定书

(2021)粤18破申15号

申请人：佛冈县圻鑫五金制品有限公司，住所地：广东省佛冈县水头镇丰二村铜溪口，统一社会信用代码：91441821769306949U。

法定代表人：黄家杰，总经理。

委托代理人：曾德辉，经理。

委托代理人：刘忠阳，广东黄上员律师事务所律师。

被申请人：清远凯德自动化及精密制造有限公司，住所地：广东省佛冈县迳头镇新集镇李雪梅商住楼，统一社会信用代码：91441821588321912M。

法定代表人：吴强，总经理。

委托代理人：甘露，广东和志满律师事务所律师。

申请人佛冈县圻鑫五金制品有限公司（下称圻鑫公司）以被申请人清远凯德自动化及精密制造有限公司（下称凯德公司）不

能清偿到期债务、且明显缺乏清偿能力为由，以“执转破”方式向佛冈县人民法院申请对凯德公司进行破产清算，佛冈县人民法院于2020年12月7日立案，凯德公司依据最高人民法院《关于执行案件移送破产审查若干问题的指导意见》第三条规定提出管辖异议，佛冈县人民法院于2021年4月14日作出移送裁定，于2021年5月7日将本案移送本院处理，本院于2021年5月17日立案。

本院于2021年6月8日召开听证会，凯德公司提出异议认为，(2018)粤18民终3500号案与(2021)粤18民终1521号案基于同一法律关系所产生，虽然(2018)粤18民终3500号案已生效，但(2021)粤18民终1521号案尚在诉讼中，因此，(2018)粤18民终3500号案判定的凯德公司欠圻鑫公司的货款尚不能成为明确的到期债权；另外，圻鑫公司恶意扩大(2018)粤18民终3499号案的债权额，该案双方的债权债务抵扣后，圻鑫公司还应返还定金给凯德公司。凯德公司据此不同意圻鑫公司的破产清算申请。

本院查明：一、(2018)粤18民终3499号民事判决书判定凯德公司向圻鑫公司支付承包款1182107.4元，及从2018年5月1日起至实际腾退其使用的圻鑫公司房屋和归还机械设备之日止每月450000元的承包款，以及上述款项的相应利息，同时判定圻鑫公司返还定金4500000元给凯德公司。圻鑫公司和凯德公司均

依据该判决申请执行，执行过程中，双方对腾退的具体时间存在争议，圻鑫公司认为腾退时间是2020年3月5日，凯德公司认为是2018年8月20日，腾退时间关系到凯德公司应支付给圻鑫公司的承包款计算截止日，双方的争议仍没有结论，广东省清远市中级人民法院以(2021)粤18执监1号立案处理中。2020年2月26日，佛冈县人民法院作出(2019)粤1821执997号结案通知确认以圻鑫公司应返还给凯德公司的4500000元定金抵扣凯德公司应支付给圻鑫公司的承包款，二、(2018)粤18民终3500号生效民事判决书判定凯德公司向圻鑫公司支付货款7769078.35元和违约金1165361.7元共8934440.05元及相应利息，经强制执行，凯德公司支付了214738元，2019年9月12日佛冈县人民法院以(2019)粤1821执556号之一民事裁定书裁定终结本次执行。三、凯德公司诉圻鑫公司承揽合同纠纷一案，案号(2019)粤1821民初2717号，凯德公司诉请圻鑫公司返还货款4065065.6元、利润损失2164900元、租金损失180000元、违约金1955264.58元，共8365230.18元，以及相应利息，一审法院驳回了凯德公司诉讼请求，凯德公司不服提起上诉，本案听证后的2021年6月底，本院作出(2021)粤18民终1521号民事判决，驳回凯德公司上诉，维持一审判决。

本院认为：是否受理圻鑫公司对凯德公司的破产清算申请，应先确定凯德公司是否不能偿还对圻鑫公司的到期债务。首先，

凯德公司对圻鑫公司提起的承揽合同纠纷，一审（2019）粤 1821 民初 2717 号民事判决驳回其诉讼请求，二审（2021）粤 18 民终 1521 号民事判决维持了一审判决。因此，凯德公司以该案主张圻鑫公司欠其债务不成立。其次，（2018）粤 18 民终 3500 号生效民事判决书判定凯德公司应向圻鑫公司支付货款 7769078.35 元和违约金 1165361.7 元共 8934440.05 元及相应利息，凯德公司归还了 214738 元，还有至少 8719702.05 元没有清偿，执行法院以凯德公司无财产可供执行裁定中止本次执行，因此，凯德公司存在不能清偿到期债务的情形。其三，（2018）粤 18 民终 3499 号生效民事判决书对凯德公司腾退使用的圻鑫公司房屋和设备的具体时间没有明确，且目前仍没有定论，如果以 2018 年 8 月 20 日为计算凯德公司支付承包款的截止时间，凯德公司要支付 4 个月的承包款 1800000 元给圻鑫公司，加上凯德公司还应当支付的 2018 年 4 月 30 日前的承包款 1182107.4 元，合共 2982107.4 元，与圻鑫公司应返还给凯德公司的 4500000 元定金相抵扣，圻鑫公司还欠凯德公司 1517892.6 元。也即是说，将（2018）粤 18 民终 3499 号民事判决书和（2018）粤 18 民终 3500 号民事判决书确定的双方债权债务相互抵扣后，凯德公司仍欠圻鑫公司不少于 7201809.45 元（8719702.05 元-1517892.6 元），因此，凯德公司存在不能清偿到期债务的事实。

综上所述，凯德公司欠圻鑫公司债务经人民法院强制执行仍不能清偿，已经具备了破产原因，依照《中华人民共和国企业破产法》第二条第一款、第三条、第七条第二款、第十条第一款之规定，裁定如下：

受理佛冈县圻鑫五金制品有限公司对清远凯德自动化及精密制造有限公司的破产清算申请。

本裁定自即日起生效。

审 判 长 周 文

审 判 员 肖惠文

审 判 员 何 燕



二〇二一年六月二十九日

本件与原本核对无异

书 记 员 陈俊杰

附相关法律条文

《中华人民共和国企业破产法》

第二条 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。

企业法人有前款规定情形，或者有明显丧失清偿能力可能的，可以依照本法规定进行重整。

第三条 破产案件由债务人住所地人民法院管辖。

第七条 债务人有本法第二条规定的情形，可以向人民法院提出重整、和解或者破产清算申请。

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。

企业法人已解散但未清算或者未清算完毕，资产不足以清偿债务的，依法负有清算责任的人应当向人民法院申请破产清算。

第十条 债权人提出破产申请的，人民法院应当自收到申请之日起五日内通知债务人。债务人对申请有异议的，应当自收到人民法院的通知之日起七日内向人民法院提出。人民法院应当自异议期满之日起十日内裁定是否受理。

除前款规定的情形外，人民法院应当自收到破产申请之日起十五日内裁定是否受理。

有特殊情况需要延长前两款规定的裁定受理期限的，经上一级人民法院批准，可以延长十五日。