



## 谋求上市被骗 2525 万元 四川一知名企业称遭投资人恶意蚕食

上接 06 版

资本首次骗取三兴公司 2016 年前利润 562 万余元。后来, 君润资本、柯桥资本又从三兴公司骗取 2016 年前利润 1962 万余元。

业绩遇国家公园政策不可抗力影响

2018 年, 三兴公司遭遇大熊猫国家公园政策不可抗力的影响, 山顶平台项目被叫停, 无法释放产能, 导致 2018 年业绩目标无法完成。三兴公司认为, 大熊猫国家公园政策的实施, 是典型的不可抗力情形, 属于客观事实。但君润资本、柯桥资本对三兴公司遭遇的不可抗力不认可, 坚持要求冷定明支付业绩补偿款。

据介绍, 三兴公司是大理石矿开采和石材产品加工、销售企业, 许可生产规模为荒料 8 万立方米/年。三兴公司目前仅有 2 个采区, 产能未完全释放。山顶平台全称“四川宝兴三兴汉白玉开发有限公司陇东小沟三兴大理石矿扩建一期”, 系三兴公司新建的采矿生产区, 从矿山山顶建设平台, 由上往下露天开采, 生产规模为荒料 3 万立方米/年。2017 年 5 月, 四川德胜杰建筑工程有限公司开始承建山顶平台工程, 已进行表层剥离和隧道道路工程, 计划完工时间为 2018 年 6 月 30 日。2017 年 6 月, 四川中源建设工程设计有限公司出具《初步设计说明》; 2017 年 7 月, 四川中源建设工程设计有限公司出具《安全设施设计》。2017 年 10 月 9 日, 雅安市安全生产监督管理局批复同意山顶平台建设。

2017 年 10 月 10 日, 宝兴县安全生产监督管理局批复同意山顶平台建设。若 2018 年建成投产, 山顶平台当年即可生产荒料 1.5 万立方米、创造净利润 8254 万元。

受大熊猫国家公园政策影响, 三兴公司山顶平台基建工程于 2018 年被叫停, 无法达到预期产能, 直接导致三兴公司 2018 年减少净利润 8254 万元。

如果 2018 年山顶平台建成投产, 当年可为三兴公司创造净

利润 8254 万元, 仅荒料部分就可创造净利润 5309 万元。2018 年, 三兴公司的业绩目标为净利润 1.38 亿元, 当年已完成净利润 8897 万元; 若加上山顶平台荒料创造净利润 5309 万元, 就可实现净利润 1.42 亿元, 超额完成当年业绩目标。

估值被故意压低 公司或被投资方蚕食

2020 年开始, 君润资本、柯桥资本分别向宁波市北仑区人民法院、宁波市鄞州区人民法院起诉。但宁波两级人民法院对大熊猫国家公园政策的不可抗力性质不予认可, 漠视“对赌协议”显失公平的实际情况, 判决三兴公司控制人冷定明向君润资本支付 2300.76 万元业绩补偿款(利息计算至 2022 年 2 月 23 日), 向柯桥资本支付 3702.81 万元业绩补偿款(利息计算至 2022 年 2 月 23 日)。冷定明表示, 此判决结果严重损害了他和三兴公司的合法权益。

三兴公司有关负责人称, 根据评估报告, 三兴公司在君润资本和柯桥资本投资前的估值为 35 亿元左右。但君润资本和柯桥资本采取不正当手段, 故意压低三兴公司估值, 使其投入金额对应的占有股权数量与三兴公司的实际估值严重不匹配。君润资本和柯桥资本还在此基础上增加不可能实现的“对赌条款”, 势将导致三兴公司及冷定明付出惨痛代价, 以达到其恶意蚕食三兴公司之目的。

据了解, 君润资本投入 6000 万元, 持股 5.6192%; 截止 2022 年 2 月 23 日, 如计算分红款和 2018 年业绩补偿, 君润资本可获利 4184 万元, 占投入金额的 70%。柯桥资本投入 4695 万元, 持股 4.2917%; 截止 2022 年 2 月 23 日, 如计算分红款和 2018 年、2019 年业绩补偿, 柯桥资本可获利 5141 万元, 占投入金额的 109%。

三兴公司净资产约 55 亿元, 采矿权以 2016 年评估价计 29 亿

元。君润资本和柯桥资本持有三兴公司 9.8473% 的股权, 按市场价值计算股权价值高达 33948 万元。

2019 年、2020 年、2021 年, 三兴公司因大熊猫国家公园政策的持续影响, 亦无法完成预期业绩。冷定明称, 君润资本和柯桥资本向他和三兴公司这样的实体企业巨额索赔, 若给付如此显失公平的业绩补偿款, 对实体企业的戕害显露无疑。

有关法律人士也指出, 如支付业绩补偿款, 将严重损害实体企业的合法权益, 严重伤害实体经济的发展, 公平正义荡然无存。大熊猫国家公园政策、新冠肺炎疫情均属于典型的不可抗力, 而宁波市有关法院对此熟视无睹, 判决结果违背客观事实, 显失公平, 应当予以撤销。

同时, 法律人士认为, 业绩目标与业绩补偿不匹配, 更远远超过签订合同时能够预见的期待利益, 违反合同违约的补偿性原则, 客观上为相关公司非法牟取暴利数千万元。

仅以 2018 年为例, 三兴公司完成净利润 8897 万元, 距业绩目标相差 2833 万元。如果完成业绩目标, 君润资本和柯桥资本仅能分配利润 407 万元。在大熊猫国家公园政策导致三兴公司无法完成业绩目标的情况下, 若按照宁波市有关法院的判决, 冷定明因三兴公司未完成业绩目标, 将向君润资本支付 2018 年业绩补偿款 2300 万余元、向柯桥资本支付 2018 年业绩补偿款 2034 万余元。此判决金额远超签订合同时的预期收益十余倍。

法学专家指出“对赌协议”违反公平原则

2021 年 9 月 15 日, 清华大学教授、博士生导师崔建远、北京大学教授、博士生导师刘凯湘、北京大学教授、博士生导师蒋大兴等权威法学专家, 受三兴公司实际控制人冷定明委托, 针对“对赌协议”是否显失公平出具了专家论证法律论证意见。法学专家

一致认为, 大熊猫国家公园政策使缔约基础丧失、合同目的不能实现, 合同继续履行违反公平原则, 有关系列合同应当予以解除。

其一, 相关政府行为对净利润造成的影响, 是导致无法完成业绩承诺的主要原因。受大熊猫国家公园政策影响, 三兴公司原定于 2018 年 6 月完工投产的山顶平台项目停止建设, 自 2018 年起每年少创造巨额净利润, 而且从山顶平台年产规模与三兴公司总年产规模占比来看, 是构成阻碍业绩承诺实现的主要原因。

其二, 现有证据表明, 本案相关协议的缔约基于扩大融资使三兴公司上市, 而受政策影响, 三兴公司无法变更采矿权证, 公司不得不申请恢复为有限责任公司, 上市目标无法实现。当事人订立合同, 以企业正常经营为前提; 三兴公司及冷定明进行业绩承诺, 承担的风险也是正常经营范围内的风险, 其获得对价的前提是公司具有上市的可能。本案中大熊猫国家公园政策的影响, 完全超出三兴公司及冷定明进行业绩承诺的合理风险预期, 偏离了对赌协议“或然性”的本质, 因此使合同基础丧失、合同目的落空。如要求三兴公司及冷定明继续履行合同, 在其必然无法实现合同目的之情况下继续承担损失, 显然违背公平原则。

2018 年 1 月山顶平台项目被叫停, 2018 年 5 月禁止新增生产经营活动的正式通知出台, 均属合同当事人无法预见的情形, 直接导致三兴公司山顶平台不能如期投产。

而山顶平台无法为公司创造巨额利润, 是构成阻碍业绩目标实现的重要原因。受大熊猫国家公园政策的持续影响, 不仅 2018 年无法完成业绩目标, 2019 年、2020 年、2021 年乃至以后, 三兴公司亦无法完成业绩目标。若合同继续履行, 冷定明及三兴公司可能面临巨额的业绩补偿, 这对冷定明及三兴公司明显不公平。

《关于营造更好发展环境支持民营企业改革发展的意见》明确规定: “健全平等保护的法治环境” “健全执法司法对民营企业的平等保护机制。加大对民营企业的刑事保护力度, 依法惩治侵犯民营企业投资者、管理者和从业人员合法权益的违法犯罪行为。提高司法审判和执行效率, 防止因诉讼拖延影响企业生产经营。”

三兴公司对媒体诉称, 作为一家国内石材行业的龙头企业, 雅安市优秀民营企业, 宝兴县税收贡献最多的民营企业, 公司一直坚持诚信经营, 践行社会责任, 热心公益事业, 为社会创造了 1000 多个就业岗位, 但近年来却饱受资本市场黑恶势力在对赌条款的设置、合同签订、诉讼管辖上相互勾结、弄虚作假、恶意欺诈、侵占掠夺之苦, 合法权益受到严重侵害。加之受大熊猫国家公园政策、新冠肺炎疫情、中美贸易战等无法预见的不可抗力因素影响, 当前, 三兴公司生产经营非常困难。在此情况下, 公司呼吁司法机关认真贯彻落实党和国家保护实体经济和民营经济的方针政策, 积极营造良好法治环境, 为公司主持公道, 为企业发展保驾护航。

对此, 华夏早报-灯塔新闻试图联系宁波市北仑区人民法院、宁波市鄞州区人民法院等相关部门, 电话均无人接听。

华夏早报-灯塔新闻将继续关注此事, 发回最新报道。