臺灣嘉義地方法院民事裁定

115年度消債更字第175號

聲　請　人
即　債務人　劉木森
000000000000000000
代　理　人　劉興文律師（法扶律師）
債　權　人　遠東國際商業銀行股份有限公司
000000000000000000
法定代理人　林建忠
000000000000000000
000000000000000000
債　權　人　台北富邦商業銀行股份有限公司
000000000000000000
法定代理人　郭倍廷
000000000000000000
000000000000000000
債　權　人　板信商業銀行股份有限公司
000000000000000000
法定代理人　張明道
債　權　人　聯邦商業銀行股份有限公司
000000000000000000
000000000000000000
法定代理人　林鴻聯
代　理　人　李昀儒
債　權　人　臺灣土地銀行股份有限公司
000000000000000000
法定代理人　何英明
債　權　人　元大商業銀行股份有限公司
000000000000000000
000000000000000000
法定代理人　張財育

代　理　人　黃勝豐
債　權　人　凱基商業銀行股份有限公司
000000000000000000
000000000000000000
法定代理人　楊文鈞
債　權　人　星展(台灣)商業銀行股份有限公司
000000000000000000
000000000000000000
法定代理人　伍維洪
代　理　人　陳正欽
000000000000000000
000000000000000000
債　權　人　台新國際商業銀行股份有限公司
000000000000000000
000000000000000000
法定代理人　吳東亮
000000000000000000
000000000000000000
債　權　人　中國信託商業銀行股份有限公司
000000000000000000
000000000000000000
法定代理人　陳佳文
000000000000000000
000000000000000000
債　權　人　台灣美國運通國際股份有限公司
000000000000000000
法定代理人　郭豐賓
○　○　○　○○○○○○○○
000000000000000000
法定代理人　陳鳳龍
000000000000000000

000000000000000000
上列聲請人聲請消費者債務清理更生事件，本院裁定如下：

主　文

聲請駁回。

聲請程序費用由聲請人負擔。

理　由

一、聲請意旨略以：聲請人積欠金融機構及非金融機構之債務計新臺幣（下同）1,510,013元，前曾向本院聲請債務調解，經以115年度司消債調字第191號（下稱調解卷）調解不成立而終結，且聲請人最近5年內曾經營○○○○食堂，目前已歇業，並對已屆清償期債務實有不能清償之情事，聲請人復未經法院裁定開始清算程序或宣告破產，爰聲請更生等語。

二、按本條例所稱消費者，指5年內未從事營業活動或從事小規模營業活動之自然人；前項小規模營業指營業額平均每月20萬元以下者；前項所定數額，司法院得因情勢需要，以命令增減之。聲請依本條例所定程序清理其債務之債務人，以本條例第2條所稱之消費者為限；消費者依本條例所清理之債務，不以因消費行為所生者為限，消費者債務清理條例（下稱消債條例）第2條與消債條例施行細則第2條分別定有明文。消債條例第2條第1項所稱5年內未從事營業活動，係指自聲請更生或清算前1日回溯5年內，皆未有反覆從事銷售貨物、提供勞務或其他相類行為，以獲取代價之社會活動而言，例如：單純受領薪水或工資之公務員或公司職員、勞工等即屬之；所稱5年內從事小規模營業活動，係指自聲請更生或清算前1日回溯5年內，有反覆從事銷售貨物、提供勞務或其他相類行為，以獲取代價之社會活動，依其5年內營業總額除以實際經營月數之計算結果，其平均營業額為每月20萬元以下者而言，例如：平均月營業額未逾20萬元之計程車司機、小商販等即屬之；公司或其他營利法人5年內之平均營業額，逾每月20萬元者，其負責人即非本條例第2條第1項所稱之消費者，不得依本條例聲請更生或清算（見消債條例

施行細則第4條，辦理消債條例事件應行注意事項第1點亦同此見解）。又聲請更生或清算不合程式或不備其他要件者，法院應以裁定駁回之。但其情形可以補正者，法院應定期間先命補正，消債條例第8條亦有明定。

三、查聲請人主張最近5年內曾經營○○○○食堂，平均每月營業額為307,200元，目前已歇業，又於民國115年8月27日調查庭時陳稱每月營業額約2、30萬元，小月時則10多萬元，平均營業額每月不到20萬元，後因疫情結束營業云云（見調解卷第39頁與本院卷第109頁）。然聲請人於115年6月25日依消債條例第151條第1項規定向本院聲請調解，因調解不成立而逕向本院聲請更生，依同條例第153條之1第2項規定，以其調解之聲請視為更生之聲請，則其聲請更生前5年期間為110年6月至115年5月，而依聲請人提出其○○○○食堂110年度至112年度營業稅查定課徵銷售額證明所載，其110年6月至12月營業額共計1,658,880元（計算式：153,600元＋153,600元＋215,040元＋215,040元＋307,200元＋307,200元＋307,200元＝1,658,880元）、111年度及112年度營業額分別為3,532,800元、3,686,400元，上開31個月營業額合計8,878,080元（計算式：1,658,880元＋3,532,800元＋3,686,400元＝8,878,080元），則平均每月營業額為286,390元（計算式：8,878,080元÷31個月＝286,390元，元以下4捨5入），堪認聲請人於本件更生聲請前5年內從事之營業活動每月平均營業額逾20萬元，而非消債條例所稱5年內從事小規模營業活動之自然人，即非消債條例所稱之消費者，故依前開說明，聲請人自不得依消債條例聲請更生，應可認定。

四、故聲請人聲請更生不合程式或不備其他要件，且其情形無從補正，依前開規定，本院自應以裁定駁回之，爰依前開規定裁定如主文所示。

中　　華　　民　　國　　115　　年　　10　　月　　13　　日

民事第一庭　法　官　陳卿和

以上正本係照原本作成。

如不服本裁定，應於裁定送達後10日內，以書狀向本院提出抗告，並繳納抗告費新臺幣1,500元。

中　　華　　民　　國　　115　　年　　10　　月　　13　　日

書記官　吳明蓉