

Г. Ф. Шершеневич

Учение о несостоятельности

**Москва
«Книга по Требованию»**

УДК 34
ББК 67
Г11

Г11 **Г. Ф. Шершеневич**
Учение о несостоятельности / Г. Ф. Шершеневич – М.: Книга по Требованию, 2023. – 459 с.

ISBN 978-5-518-07345-6

ISBN 978-5-518-07345-6

© Издание на русском языке, оформление
«YOYO Media», 2023
© Издание на русском языке, оцифровка,
«Книга по Требованию», 2023

Эта книга является репринтом оригинала, который мы создали специально для Вас, используя запатентованные технологии производства репринтных книг и печати по требованию.

Сначала мы отсканировали каждую страницу оригинала этой редкой книги на профессиональном оборудовании. Затем с помощью специально разработанных программ мы произвели очистку изображения от пятен, клякс, перегибов и попытались отбелить и выровнять каждую страницу книги. К сожалению, некоторые страницы нельзя вернуть в изначальное состояние, и если их было трудно читать в оригинале, то даже при цифровой реставрации их невозможно улучшить.

Разумеется, автоматизированная программная обработка репринтных книг – не самое лучшее решение для восстановления текста в его первоизданном виде, однако, наша цель – вернуть читателю точную копию книги, которой может быть несколько веков.

Поэтому мы предупреждаем о возможных погрешностях восстановленного репринтного издания. В издании могут отсутствовать одна или несколько страниц текста, могут встретиться невыводимые пятна и кляксы, надписи на полях или подчеркивания в тексте, нечитаемые фрагменты текста или загибы страниц. Покупать или не покупать подобные издания – решать Вам, мы же делаем все возможное, чтобы редкие и ценные книги, еще недавно утраченные и несправедливо забытые, вновь стали доступными для всех читателей.

III.

себя въправѣ обходить ни одного вопроса, становясь на точку зрѣнія суда, который долженъ рѣшить каждый представленный на его усмотрѣніе вопросъ.

Я счелъ бы свое научное самолюбіе вполне удовлетвореннымъ, если бы мое изслѣдованіе могло послужить канвою для дальнѣйшихъ работъ какъ по отдѣльнымъ вопросамъ конкурснаго права, такъ и по цѣльнымъ, систематическимъ сочиненіямъ о несостоятельности.

1 февраля 1890 года.

Г. Шершеневичъ.



Оглавленіе.

I. Историческое развитіе конкурснаго законодательства.

Стр.

Римское право. § 1. Конкурсное право предполагает развитія экономическія отношенія. — § 2. Древнѣйшій періодъ. — § 3. Исполнительный процессъ. — § 4. Реакція противъ личныхъ мѣръ взыскапія. — § 5. Имущественное исполненіе, *missio in possessionem*. — § 6. *Venditio bonorum*. — § 7. *Distractio bonorum*. — § 8. *Cessio bonorum*. — § 9. *Actio Pauliana*. — § 10. Императорское законодательство. 1.

Средневѣковое италіанское право. § 11. Городскіе статуты. — § 12. Кто могъ быть несостоятельнымъ. — § 13. Подсудность. — § 14. Личныя послѣдствія несостоятельности. — § 15. Объявленіе несостоятельности. — § 16. Формальный порядокъ производства. — § 17. Мировыя сдѣлки. — § 18. Конкурсное право Венеціи. — § 19. Конкурсное право Генуи 10.

Французское право. § 20. Первые мѣры. — § 21. Конкурсное право Ордонанса 1673 г. — § 22. Законодательство XVIII вѣка. — § 23. Законодательство Наполеона I. — § 24. Его недостатки. — § 25. Законъ 1838 года. — § 26. Критика дѣйствующаго французскаго законодательства и проекты. — § 27. Характеръ новѣйшихъ возраженій . . 19.

Германское право. § 28. Періодъ городского и римскаго права. — § 29. Законодательство отдѣльныхъ германскихъ странъ. — § 30. Общегерманское законодательство 34.

Италіанское право. § 31. Паденіе городского права. — § 32. Общее италіанское законодательство 40.

Англійское право. § 33. Отдѣльные законы о банкротяхъ. — § 34. Объединеніе законодательства. — § 35. Дѣйствующее законодательство. — § 36. Сѣверо-американское законодательство 43.

VI.

Законодательства другихъ странъ. § 37. Французская группа. — § 38. Германская группа	Стр. 49.
--	-------------

Русское право. § 39. Постановленія Русской Правды.—§ 40. Постановленія договоровъ съ нѣмцами. — § 41. Псковская Судная Грамота. — § 42. Постановленія московскаго періода. — § 43. Постановленія XVIII столѣтія. — § 44. Уставъ о банкротахъ 1800 года.— § 45. Послѣдующее развитіе конкурснаго права. — § 46. Уставъ о несостоятельности 1832 года.—§ 47. Дальнѣйшее развитіе дѣйствующаго законодательства.—§ 48. Проектъ устава о несостоятельности.	54.
---	-----

II. Общія понятія о несостоятельности.

Опредѣленіе несостоятельности. § 49. Несостоятельность съ точки зрѣнія общественнаго хозяйства. — § 50. Опреѣленіе понятія о несостоятельности. — § 51. Состояніе имущества. — § 52. Судебная санкція. — § 53. Стеченіе кредиторовъ	74.
---	-----

Отношеніе конкурснаго производства къ гражданскому судопроизводству. § 54. Матеріальное и формальное конкурсное право. — § 55. Конкурсное производство какъ форма исковаго процесса.—§ 56. Конкурсное производство какъ форма исполнительнаго процесса.— § 57. Связь конкурснаго производства съ гражданскимъ.	84.
--	-----

Раздѣленіе несостоятельности на торговую и неторговую. § 58. Иностранныя законодательства. — § 59. Различіе по состоянію имущества. — § 60. Идея обособленія торговаго права.— § 61. Вглядъ русскаго права на торговую несостоятельность.—§ 62. Зависимость отъ сословныхъ правъ. — § 63. Торговый промыселъ	89.
--	-----

III. Открытіе конкурснаго производства.

Мѣры, предупреждающія открытіе конкурснаго производства. § 64. Постановленія иностранныхъ законодательствъ.— § 65. Раціональность подобныхъ мѣръ.—§ 66. Русское законодательство	100.
--	------

Администраціи по дѣламъ торговымъ. § 67. Понятіе объ администраціи. — § 68. Возбужденіе дѣла объ учрежденіи администраціи. — § 69. Формальный порядокъ. — § 70. Основная цѣль адми-	
---	--

VII.

	Стр.
слѣдствія учрежденія администраціи. — § 73. Прекращеніе админист- раціи ;	103.

Возбужденіе дѣла о несостоятельности по заявленію должника. § 74. Три формы возбужденія дѣла. — § 75. Допущеніе заявленія со стороны должника. — § 76. Подсудность заявленія. — § 77. Кто можетъ подать заявленіе. — § 78. Лица, не достигшія совер- шеннолѣтія. — § 79. Замужнія женщины. — § 80. Паслѣднѣи. — § 81. Иностранцы. — § 82. Юридическія лица. — § 83. Формальный порядокъ заявленія. — § 84. Юридическая сила заявленія при нетор- говой несостоятельности. — § 85. Юридическая сила заявленія при торговой несостоятельности.	115.
--	------

Возбужденіе дѣла о несостоятельности по просьбѣ кре- диторовъ. § 86. Основаніе просьбы кредитора. — § 87. Взглядъ рус- скаго права. — § 88. Прекращеніе платежей. — § 89. Недостаточность имущества при взысканіи. — § 90. Скрытіе должника. — § 91. Какія требованія могутъ быть представлены кредиторами. — § 92. Формаль- ный порядокъ. — § 93. Отношеніе суда къ просьбѣ.	133.
--	------

Возбужденіе дѣла о несостоятельности по усмотрѣнію суда. § 94. Иностранныя законодательства. — § 95. Мотивы уста- новленія подобнаго порядка. — § 96. Русское законодательство . .	147.
--	------

Судебное опредѣленіе о признаніи несостоятельности. § 97. Общій порядокъ производства. — § 98. Отказъ суда въ при- знаніи несостоятельности. — § 99. Опредѣленіе о признаніи несостоя- тельности. — § 100. Содержаніе судебного опредѣленія. — § 101. Огла- шеніе судебного опредѣленія. — § 102. Обжалованіе судебного опре- дѣленія. — § 103. Лишеніе судебного опредѣленія силы вслѣдствіе удовлетворенія кредиторовъ. — § 104. Сила опредѣленія, постанов- леннаго иностраннымъ судомъ	151.
---	------

IV. Послѣдствія объявленія несостоятельности.

Прекращеніе возможности для кредиторовъ самостоя- тельнаго осуществленія правъ. § 105. Основанія невозможности. — § 106. Иностранныя законодательства. — § 107. Признаніе положенія русскимъ правомъ. — § 108. Положеніе не распространяется на зало- годержателей. — § 109. Предѣлы свободы для кредиторовъ	169.
--	------

Просрочка обязательствъ, по которымъ срокъ испол- ненія еще не наступилъ. § 110. Основанія просрочки. — § 111. По- становленія законодательствъ. — § 112. Положеніе не распростра-	
--	--

VIII.

няется на залогодержателей. — § 113. Последствия просрочки для других лиц. — § 114. Условныя обязательства. 173. Стр.

Остановка теченія процентовъ. § 115. Основанія остановки теченія процентовъ. — § 116. Иностранныя законодательства. — § 117. Русское право. — § 118. Исключеніе для обезпеченныхъ требованій. — § 119. Включеніе процентовъ въ составъ капитала. — § 120. Значеніе остановки теченія процентовъ. 179.

Личныя послѣдствія для должника. § 121. Основанія къ ограниченію личныхъ правъ. — § 122. Постановленія иностранныхъ законодательствъ. — § 123. Личное задержаніе по русскому праву. — § 124. Ограниченіе личныхъ правъ по русскому законодательству. . 184

Устраненіе должника отъ управленія и распоряженія имуществомъ. § 125. Основанія положенія. — § 126. Юридическая природа такого положенія. — § 127. Юридическая сила положенія. — § 128. Моментъ, съ котораго начинается дѣйствіе положенія. — § 129. Имущество, на которое распространяется сила положенія. — § 130. Лишеніе способности къ процессу. — § 131. Дѣла, возникшія до объявленія несостоятельности. 196.

Вліяніе объявленіе несостоятельности на заключенныя до этого момента сдѣлки. § 132. Общія правила. — § 133. Русское законодательство. — § 134. Купля-продажа. — § 135. Срочная поставка. — § 136. Имущественный наемъ. — § 137. Личный наемъ. — § 138. Вексельный договоръ. 213.

Опроверженіе дѣйствій, совершенныхъ должникомъ до объявленія несостоятельности. § 139. Основанія опроверженія. — § 140. Историческій очеркъ. — § 141. Система французская. — § 142. Германская система. — § 143. Италіанская система. — § 144. Англійская система. — § 145. Русское законодательство. — § 146. Безмездныя отчужденія. — § 147. Возмездныя отчужденія. — § 148. Подложное переукрѣпленіе имущества. — § 149. Платежъ по непросроченнымъ обязательствамъ. — § 150. Платежъ по вексямъ. — § 151. Опроверженіе мировыхъ сдѣлокъ. — § 152. Формальный порядокъ опроверженія. — § 153. Последствія опроверженія отчужденій и распоряженій. 233.

V. Конкурсное производство.

Органы производства. § 154. Обзоръ движенія конкурснаго производства. — § 155. I. Судъ. — § 156. Задачи суда. — § 157. II. Присяжный помощитель. — § 163. Порядокъ назначенія присяжнаго

IX.

Стр.

попечителя. — § 159. Обязанности присяжного попечителя. — § 160. Вознаграждение присяжного попечителя. — § 161. Ответственность присяжного попечителя. — § 162. III. Конкурсное управление. — § 163. Порядок учреждения конкурсного управления. — § 164. Учреждение конкурсного управления по русскому праву. — § 165. Обзор деятельности конкурсного управления. — § 166. Ответственность конкурсного управления. — § 167. Вознаграждение председателя и кураторов. — § 168. IV. Кредиторы. — § 169. Участие в производстве отдельного кредитора. — § 170. Общее собрание кредиторов. — § 171. Комитет кредиторов. — § 172. V. Несостоятельный должник . . . 267.

Составление актива. § 173. Понятие о конкурсной массе. — § 174. Принятие охранительных мер. — § 175. Розыскание имущества. — § 176. Взыскание по обязательствам. — § 177. Взыскание по договору поклажи. — § 178. Товары, переданные на комиссию. — § 179. Потеря и приобретение вещных прав по купле-продаже. — § 180. Приобретение наследства. — § 181. Выдел из общего имущества. — § 182. Исключительные права. — § 183. Выдел из конкурсной массы. — § 184. Выдел при несостоятельности комиссионера. — § 185. Обособление имущества супруга и детей. — § 186. Отдельное от конкурсного производства удовлетворение. — § 187. Имущество, изъятное от взыскания 318.

Составление пассива. § 188. Необходимость заявления и проверки требований — § 189. Срок заявления. — § 190. Упущение срока. — § 191. Содержание заявления. — § 192. Порядок заявления. — § 193. Проверка требований. — § 194. Порядок проверки. — § 195. Результат проверки 353.

VI. Окончание конкурсного производства.

Раздел имущества. § 196. Способы окончания конкурсного производства. — § 197. Порядок раздела имущества. — § 198. Продажа имущества. — § 199. Составление расчета удовлетворения. — § 200. Распределение денег между кредиторами. — § 201. Определение свойства несостоятельности 383.

Мировая сделка. § 202. Сущность мировой сделки. — § 203. Иностранные законодательства. — § 204. Порядок заключения мировой сделки. — § 205. Юридическая сила мировой сделки. — § 206. Лишение мировой сделки ее силы 406.

Банкротство. § 207. Определение понятия о банкротстве. — § 208. Порядок возбуждения уголовного преследования. — § 209. Простое банкротство. — § 210. Злостное банкротство. 430.

Историческое развитіе конкурснаго законодательства.

ГЛАВА ПЕРВАЯ.

Римское право.

§ 1. Только развитое кредитное хозяйство может вызвать потребность въ созданіи тѣхъ нормъ матеріальнаго и процессуальнаго права, которыя въ своей совокупности образуютъ конкурсное право въ современномъ его значеніи, т. е. совокупность юридическихъ нормъ, разрѣшающихъ стеченіе требованій на имущество, недостаточное для полного ихъ удовлетворенія. Конкурсное право предполагаетъ развитыя экономическія отношенія.

Поэтому въ правѣ древнихъ народовъ мы тщетно искали бы слѣдовъ того сложнаго института, какимъ представляется въ настоящее время институтъ несостоятельности. Къ тому же въ неразвитомъ быту древнихъ народовъ обезпеченіемъ долга служило не имущество должника, а онъ самъ ¹⁾. Это явленіе представляется общимъ какъ суровому законодательству Ману, такъ и сравнительно весьма мягкому праву Моисея. Мы видимъ его у египтянъ и грековъ. Оно же характеризовало римское право на первоначальныхъ ступеняхъ его развитія.

¹⁾ «Une idée commune à toute l'antiquité, c'est que le corps du débiteur répond de l'acquittement de ses dettes. L'exécution sur la personne, telle qu'elle était pratiquée alors, nous semble inintelligible aujourd'hui; mais avec l'institution de l'esclavage qui transformait la personne en un objet de propriété, rien ne parut d'abord plus naturel que de faire du débiteur le gage de ses créanciers». (G a r r a u d, De la déconfiture, стр. 8).

Въ условіяхъ жизни того времени мы не находимъ почвы для проявленія основной мысли, характеризующей конкурсное право, — мысли о наиболѣе равномерномъ распредѣленіи имущественныхъ средствъ должника между лицами, имѣющими право на нихъ. Эта мысль можетъ зародиться и развиться въ исполнительномъ производствѣ только тогда, когда исполненіе направляется на имущество ¹⁾, а не на лице и притомъ когда процессъ исполненія выходитъ изъ области частнаго самоуправства и становится подъ надзоръ правительственныхъ органовъ ²⁾.

§ 2. Столкновеніе требованій со стороны денежныхъ вѣрителей было предусмотрено уже въ томъ древнемъ памятникѣ римскаго права ³⁾, который извѣстенъ подъ именемъ закона XII таблицъ, и было разрѣшено здѣсь вполне согласно съ духомъ того времени, съ экономическими условіями и нравственными понятіями той эпохи. Неудовлетворенные кредиторы имѣли право разрубить на части тѣло несостоятельнаго должника — *partes secare*. Это постановленіе, составляющее дальнѣйшее развитіе права отдѣльнаго кредитора убить своего неоплатнаго должника, представляется, какъ и послѣднее, средствомъ не имущественнаго удовлетворенія, а удовлетворенія чувству мести, которое питалъ неразвитой человѣкъ къ несостоятельному.

Поэтому слѣдуетъ признать совершенно излишними, лишенными исторической правды, попытки нѣкоторыхъ ученыхъ, какъ Гушке или Дабелова, лишить законъ буквального

¹⁾ Endemann, Das deutsche Konkursverfahren, стр. 5.

²⁾ Съ этой стороны совершенно правильно замѣчаніе Рагано (*Teorica del Fallimento*, I, стр. 9), что «въ законодательствахъ древнѣйшихъ народовъ, какъ и въ Афинскомъ, не существовало настоящаго конкурса по той причинѣ, что исполненіе, направленное на имущество и лице, въ томъ видѣ, какъ оно тогда осуществлялось, было дѣломъ совершенно частнымъ, свободнымъ отъ вѣдѣнія общественной власти».

³⁾ Относительно римскаго конкурснаго права существуютъ спеціальныя монографіи: Montluc, *La faillite chez les Romains*, 1870; Vainberg, *La faillite d'après le droit romain*, 1874. Довольно подробное изложеніе у Малышева, Историческій очеркъ конкурснаго процесса, 3—62.