

Шершеневич Габриэль Феликсович

Конкурсное право

**Москва
«Книга по Требованию»**

УДК 82-3
ББК 84
Г12

Г12 **Габриэль Феликсович Ш.**
Конкурсное право / Шершеневич Габриэль Феликсович – М.: Книга по Требованию, 2024. –
508 с.

ISBN 978-5-521-31062-3

ISBN 978-5-521-31062-3

© Издание на русском языке, оформление
«YOYO Media», 2024
© Издание на русском языке, оцифровка,
«Книга по Требованию», 2024

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.

Стр.

Лица, которыя могутъ быть объявлены несостоятельными. § 74. Несостоятельность лицъ, состоящихъ подъ опекою. § 75. Несостоятельность замужнихъ женщинъ. § 76. Несостоятельность умершаго. § 77. Несостоятельность иностранцевъ. § 78. Несостоятельность юридическихъ лицъ 119.

Возбужденіе дѣла о несостоятельности по заявленію должника. § 79. Три формы возбужденія. § 80. Допущеніе заявленія со стороны должника. § 81. Кто можетъ сдѣлать заявленіе. § 82. Подсудность заявленія. § 83. Формальный порядокъ заявленія § 84. Юридическая сила заявленія при неторговой несостоятельности. § 85. Юридическая сила заявленія при торговой несостоятельности 144.

Возбужденіе дѣла о несостоятельности по просьбѣ кредиторовъ. § 86. Основаніе просьбы кредитора. § 88. Формальный порядокъ. § 89. Отношеніе суда къ просьбѣ 156.

Возбужденіе дѣла о несостоятельности по усмотрѣнію суда. § 90. Иностранныя законодательства.—§ 91. Мотивы установленія подобнаго порядка.—§ 92. Русское законодательство 166.

Судебное опредѣленіе о признаніи несостоятельности. § 93. Общій порядокъ производства.—§ 94. Отказъ суда въ признаніи несостоятельности.—§ 95. Опредѣленіе о признаніи несостоятельности.—§ 96. Содержаніе судебного опредѣленія.—§ 97. Оглашеніе судебного опредѣленія.—§ 98. Обжалованіе судебного опредѣленія.—§ 99. Лишеніе судебного опредѣленія силы вслѣдствіе удовлетворенія кредиторовъ.—§ 100. Сила опредѣленія, постановленнаго иностраннымъ судомъ. 171.

IV. Послѣдствія объявленія несостоятельности.

Прекращеніе возможности для кредиторовъ самостоятельнаго осуществленія правъ. § 101. Общія основанія.—§ 102. Иностранныя законодательства.—§ 103. Признаніе положенія русскимъ правомъ.—§ 104. Положеніе не распространяется на залогодержателей.—§ 105. Предѣлы свободы для кредиторовъ. 190.

Просрочка обязательствъ, по которымъ срокъ исполненія еще не наступилъ. § 106. Общія основанія.—§ 107. Постановленія законодательствъ.—§ 108. Положеніе не распространяется на залогодержателей.—§ 109. Послѣдствія просрочки для другихъ лицъ.—§ 110. Условныя обязательства 194.

Остановка теченія процентовъ. § 110. Общія основанія.—§ 112. Иностранныя законодательства—§ 113. Русское право.—§ 114.

IV.

Стр.

Исключеніе для обезпеченныхъ требованій.—§ 115. Включеніе процентовъ въ составъ капитала.—§ 116. Значеніе остановки теченія процентовъ. 201.

Личныя послѣдствія для должника. § 117. Основанія къ ограниченію личныхъ правъ.—§ 118. Постановленія иностранныхъ законодательствъ.—§ 119. Личное задержаніе по русскому праву.—§ 120. Ограниченіе личныхъ правъ по русскому законодательству. . . 206.

Устраненіе должника отъ управленія и распоряженія имуществомъ. § 121. Общія основанія.—§ 122. Юридическая природа такого положенія.—§ 123. Юридическая сила положенія.—§ 124. Моментъ, съ котораго начинается дѣйствіе положенія.—§ 125. Имущество, на которое распространяется сила положенія.—§ 126. Лишеніе способности къ процессу.—§ 127. Дѣла, возникшія до объявленія несостоятельности. 219.

Вліянія объявленія несостоятельности на заключенныя до этого момента сдѣлки. § 128. Общія правила.—§ 129. Русское законодательство.—§ 130. Купля-продажа. § 131. Запродажа. § 132. Срочная поставка.—§ 133. Имущественный наемъ.—§ 134. Личный наемъ.—§ 135. Вексельный договоръ. 239.

Опроверженіе дѣйствій, совершенныхъ должникомъ до объявленія несостоятельности. § 136. Экономическія основанія опроверженія.—§ 137. Юридическія основанія опроверженія. § 138. Историческій очеркъ.—§ 139. Система французская.—§ 140. Германская система.—§ 141. Италіанская система.—§ 142. Англійская система.—§ 143. Русское законодательство.—§ 144. Возмездныя отчужденія.—§ 145. Возмездныя отчужденія.—§ 146. Подложное переукрѣпленіе имущества.—§ 147. Платежъ по ниспросроченнымъ обязательствамъ.—§ 148. Платежъ по векселямъ.—§ 149. Опроверженіе мировыхъ сдѣлокъ.—§ 150. Формальный порядокъ опроверженія.—§ 151. Послѣдствія опроверженія отчужденій и распоряженій. 260.

V. Конкурсное производство.

Органы производства. § 152. Обзоръ движенія конкурснаго производства.—§ 153. I. Судъ.—§ 154. Задачи суда.—§ 155. II. Присяжный попечитель.—§ 156. Порядокъ назначенія присяжнаго попечителя.—§ 157. Обязанности присяжнаго попечителя.—§ 158. Вознагражденіе присяжнаго попечителя.—§ 159. Отвѣтственность присяжнаго попечителя.—§ 160. III. Конкурсное управленіе.—§ 161. Порядокъ учрежденія конкурснаго управленія.—§ 162. Учрежденіе конкурснаго управ-

V.

Отр.

вления по русскому праву.—§ 163. Обзор деятельности конкурсного управления.—§ 164. Ответственность конкурсного управления.—§ 165. Вознаграждение председателя и кураторов.—§ 166. IV. Кредиторы.—§ 167. Участие в производстве отдельного кредитора.—§ 168. Общее собрание кредиторов.—§ 169. Комитет кредиторов.—§ 170. V. Несостоятельный должник 301.

Составление актива. § 171. Понятие о конкурсной массе.—§ 172. Принятие охранительных мер.—§ 173. Розыскание имущества.—§ 174. Взыскание по обязательствам.—§ 175. Взыскание по договору поклада.—§ 176. Товары, переданные на комиссию.—§ 177. Потеря и приобретение вещных прав по купле-продаже.—§ 178. Приобретение наследства.—§ 179. Выдел из общего имущества.—§ 180. Исключительные права.—§ 181. Выдел из конкурсной массы.—§ 182. Выдел при несостоятельности комиссионера.—§ 183. Обособление имущества супруга и детей.—§ 184. Отдельное от конкурсного производства удовлетворение.—§ 185. Имущество изъятое от взыскания. 358.

Составление пассива. § 186. Необходимость заявления и проверки требований.—§ 187. Срок заявления.—§ 188. Упущение срока.—§ 189. Содержание заявления.—§ 190. Порядок заявления.—§ 191. Проверка требований.—§ 192. Юридическая сила проверки. § 193. Порядок проверки.—§ 194. Результат проверки 392.

VI. Окончание конкурсного производства.

Раздел имущества. § 195. Способы окончания конкурсного производства.—§ 196. Порядок раздела имущества.—§ 197. Продажа имущества.—§ 198. Составление расчета удовлетворения.—§ 199. Распределение денег между кредиторами.—§ 200. Определение свойства несостоятельности § 201. Вторичное объявление несостоятельности 424.

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 449.

Банкротство § 207. Определение понятия о банкротстве.—§ 208. Порядок возбуждения уголовного преследования.—§ 209. Простое банкротство.—§ 210. Заостренное банкротство. 473.

I.

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 полнаго 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 законодатель-

¹⁾ «Идея общая всему древнему міру та, что за долги отвѣчаетъ тѣло должника. Теперь намъ кажется непонятнымъ исполненіе, обращаемое на личность, какъ это практиковалось тогда; но при институтѣ рабства, который превращалъ человека въ вещь, ничто не могло казаться болѣе естественнымъ, какъ привлеченіе личности должника къ отвѣтственности передъ его кредиторами» (Garraud, De la déconfiture, 1880, стр. 8).

ству 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.

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 лицо, и притомъ когда процессъ исполненія выходитъ изъ области частнаго самоуправства и становится подъ надзоръ правительственныхъ органовъ ²⁾.

Древнѣйшій
періодъ.

§ 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 убитъ своего неоплатнаго должника, представляется, какъ и послѣднее, не средствомъ имущественнаго удовлетворенія, а способомъ удовлетворенія чувству мести, которое питалъ неразвитой человѣкъ къ неисправному должнику.

¹⁾ E n d e m a n n, Das deutsche Konkursverfahren, стр. 5.

²⁾ Съ этой стороны совершенно правильно замѣчаніе P a g a n o (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 лицо, въ томъ видѣ, какъ оно тогда осуществлялось, было дѣломъ совершенно частнымъ, свободнымъ отъ вмѣшательства общественной власти».

³⁾ Относительно римскаго конкурснаго права существуютъ спеціальныя монографіи: M o n t l u c, La faillite chez les Romains, 1870; V a i n b e r g, La faillite d'après le droit romain, 1874. C o u r t o i s, De la bonorum venditio ou de la vente en masse des biens du débiteur à Rome, 1894. Довольно подробное изложеніе у Малышева, Историческій очеркъ конкурснаго процесса, 3—62.

Поэтому слѣдуетъ признать совершенно излишними, лишненными исторической правды, попытки нѣкоторыхъ ученыхъ, какъ Гуске или Дабелова, лишить законъ буквального смысла и придать ему какое-то риторическое значеніе ¹⁾. Римскіе Писатели, какъ Авлъ Геллій, Квинтиліанъ или Тертуліанъ, которые, хотя признавали существованіе подобнаго закона, по отвергали его примѣненіе въ виду того, что его *mos publicum repudiavit*, были слишкомъ отдалены по времени отъ эпохи изданія закона, чтобы словамъ ихъ можно было довѣряться. Трудно предположить, чтобы въ то время, когда каждый вновь появляющійся законъ составляетъ событіе въ жизни народа, когда онъ создается не въ кабинетѣ, а вырабатывается самыми условіями жизни и отражаетъ на себѣ понятія и дѣйствительныя явленія своего времени,—трудно предположить, чтобы могли возникать законы, предназначенные оставаться мертвою буквою. Выраженіе, что законодатель не создаетъ, а только записываетъ законы, въ полномъ значеніи слова относится къ первоначальной исторіи народа.

Къ тому же римское право въ своемъ отношеніи къ несостоятельному должнику не остается одинокимъ. На противоположномъ концѣ Европы, въ Норвегій, древнее право предоставляло кредитору возможность отрѣзать несостоятельному должнику ту или другую часть тѣла ²⁾.

§ 3. Въ эту начальную эпоху развитія римскаго права ^{Исполнительный процессъ.} исполнительное производство заключалось въ слѣдующемъ. Лицу, противъ котораго былъ постановленъ судебный приговоръ или которое признавалось въ своемъ долгѣ, ³⁾ давался 30 дневный срокъ для исполненія рѣшенія (*dies justī*). Если

¹⁾ Первый предполагалъ здѣсь дѣленіе имущества на равныя части между всеми кредиторами (*Über das Recht des nexum*, 1846, стр. 91), а второй—пропорціональное требованіе каждаго (*Ueber die emtio bonorum*, 1850, стр. 62). Того же взгляда Монтескьё (*Esprit des lois*, кн. 29. гл. II, прим. 3).

²⁾ Источникъ идеи Шейлока: Thaller, *Des faillites en droit comparé*, I, стр. 15; Kohler, *Shakespeare vor dem Forum des Jurisprudenz* 0 существованіи подобнаго же явленія въ настоящее время см. Петри, *Антропология*, т. I, 1890, стр. 412.

³⁾ По римскому праву признаніе было равносильно приговору—*confessus pro judicato habetur*.

въ теченіе этого времени должникъ не удовлетворялъ своего кредитора, послѣдній имѣлъ право захватить его, гдѣ бы ни нашелъ его, и требовать отъ магистрата присужденія ему самого должника (*addictio*). Этотъ процессъ, называемый *manus injectio*, имѣлъ мѣсто и въ томъ случаѣ, когда не было ни судебного приговора, ни признанія, но когда должникъ заранѣе, по договору, согласился обезпечить долгъ своею личностью (*nexum*). Въ этомъ случаѣ *addictio* уже не требовалось. Послѣ *manus injectio* вѣритель имѣлъ право увести своего должника домой. Но должникъ не становился еще рабомъ, не терялъ вовсе правоспособности. Законъ XII таблицъ опредѣлялъ даже наибольшій вѣсъ, какой могли имѣть наложенныя цѣпи, а также пищу, какую могъ требовать должникъ отъ своего кредитора.

Такое состояніе продолжалось 60 дней. Въ три послѣднихъ базарныхъ дня этого періода вѣритель выводилъ должника на площадь и предлагалъ желающимъ выкупить его свободу уплатою лежавшаго на немъ долга. Если такой благодѣтель не находился, вѣритель имѣлъ право увести обратно несчастнаго должника и на этотъ разъ уже въ качествѣ раба, котораго онъ могъ по своему желанію продать за предѣлами Рима или даже убить.

Реакція протѣвъ личныя жѣры възысканія.

§ 4. Долговые отношенія составляютъ одинъ изъ главныхъ вопросовъ римской исторіи. Мы знаемъ, какія причины приводили къ общему задолжанію, какія причины затрудняли освобожденіе отъ долговыхъ узъ, въ которыя попадалъ бѣдный плебей. Мы знаемъ также, какія были послѣдствія такого положенія вещей, какъ росло въ народѣ грубое недовольство, которое по временамъ вспыхивало, чтобы добиться какой либо льготы, и затѣмъ снова стихало на столько, что кредиторы осмѣливались обходить законы.

Какъ это весьма часто происходитъ, долго подготовлявшееся движеніе внезапно обнаружилось благодаря отдѣльному, совершенно случайному обстоятельству. Одинъ молодой человекъ, по имени Публилій, желая уплатить долги своего отца, попалъ самъ въ неоплатные долги. Кредиторъ, нѣкто Папирій, котораго постыдныя предложенія были отвергнуты съ негодованіемъ, подвергъ несчастнаго должника истязаніямъ. Случайно вырвавшись на свободу, онъ предсталъ передъ народомъ. Его жалобы, его истерзанный видъ вызвали волненіе, которое было на столько сильно, что сенатъ принужденъ былъ

уступить и предложилъ консуламъ изготавить законъ, освобождающій несостоятельнаго должника отъ рабства, если онъ не совершилъ никакого преступленія. Этотъ законъ, извѣстный подъ именемъ *lex Poetelia*, былъ изданъ въ 428 году отъ основанія Рима или въ 326 отъ Р. Х. Онъ уничтожилъ обязательственное соглашеніе относительно обезпеченія долга личностью, онъ запретилъ налагать на присужденныхъ (*addicti*) цѣпи, наконецъ онъ устранилъ *addictio*, когда должникъ давалъ клятву, что онъ ничего не скрываетъ и все имущество отдастъ кредиту 1). Гитъ Ливій, рассказавъ исторію этого закона, не могъ удержаться отъ замѣчанія, что съ этого времени, по винѣ одного лица, пала могучая основа взаимнаго довѣрія 2).

Ограниченное ли значеніе закона, который не вполне отмѣнялъ личное исполненіе, или намѣренное игнорированіе закона послужили основаніемъ къ тому, что въ дальнѣйшей исторіи мы встрѣчаемъ примѣры личнаго исполненія и законы, имѣвшіе ту же цѣль, что и Петеліевъ законъ, какъ напр. *lex Hortensia*. Тѣмъ не менѣе вѣ сомнѣніи тотъ фактъ, что личное исполненіе перестало уже удовлетворять требованіямъ времени, соответствовать степени развитія гражданскаго оборота.

§ 5. Мы не знаемъ, когда и какимъ образомъ установлено имущественное исполненіе взаменъ личнаго. Несомнѣнно, что оно явилось и развилось съ тою же незамѣтною постепенностью, которая характеризуетъ исторію вообще всѣхъ институтовъ римскаго права 3). Только съ установленіемъ этой системы можно видѣть въ римскомъ правѣ зачатки современнаго конкурснаго института 4).

1) Таково толкованіе Garraud, стр. 14, напротивъ по мнѣнію другихъ должникъ долженъ былъ поклясться, что имѣетъ средства покрыть всѣ долги (Малышевъ, стр. 30).

2) *Victum, eo die, ob impotentem injuriam unius, ingens vinculum fidei* (Titus Livius L. VIII, c. XXVIII).

3) Исторія связываетъ возникновеніе его съ именемъ претора Рутлія, но какова была его роль въ этомъ дѣлѣ—неизвѣстно.

4) Rénouard, *Traité des faillites*, I, стр. 13; Garraud, *De la déconfiture*, стр. 17 и 22; Paganò, *Teorica del Fallimento*, I, стр. 25; Thali-

Въ случаѣ скрытія должника или неуплаты долга въ установленный срокъ, кредиторъ могъ просить претора о допущеніи его къ владѣнію имуществомъ должника (*missio in possessionem* ¹⁾). Требованіе могло быть основано на договорѣ или на судебномъ рѣшеніи или на равноспльномъ ему признаніи. Просьба могла быть заявлена одновременно нѣсколькими вѣрителями.

Допущеніе кредиторовъ ко владѣнію имуществомъ несостоятельнаго должника, не давая имъ права собственности, предоставляло возможность надзора и охраненія (*bonorum servandorum causa*). вмѣстѣ съ тѣмъ производилось оглашеніе ввода во владѣніе и предстоящей продажи имущества, которое замѣняло собою вызовъ кредиторовъ. Подобный вызовъ, столь естественный въ настоящее время, противорѣчилъ бы, по справедливому замѣчанію г. Малышева, основному воззрѣнію римскаго народа, по которому каждый свободный человѣкъ долженъ заботиться только о своихъ собственныхъ интересахъ, а не служить орудіемъ чужихъ выгодъ ²⁾. Впро-

1) *l. c.*, *Des faillites en droit comparé*, I, стр. 7 и 16. Напротивъ германская наука отрицаетъ эту связь, настаивая на національномъ происхожденіи конкурснаго права. «Можно доказать, что основныя положенія нынѣ дѣйствующаго конкурснаго права большею частью существовали уже въ средніе вѣка и что современное право скорѣе выработалось изъ древнегерманскихъ обычаевъ, чѣмъ изъ римскаго права, что въ настоящемъ случаѣ мы имѣемъ дѣло не съ чужимъ правомъ, но съ національнымъ». *Stobbe*, *Zur Geschichte des älteren deutschen Konkursprozesses*, 1888, стр. 1; *Endemann*, *Das deutsche Konkursverfahren*, стр. 5; *Fuchs*, *Der deutsche Konkursprozess*, стр. 1. Несомнѣнно германисты нѣсколько увлекаются, отстаивая національный характеръ дѣйствовавшего въ Германіи до 1879 г. конкурснаго права. Потребности развитой городской жизни вызвали въ Германіи, какъ и въ Италіи; попытки самостоятельно опредѣлить затрудненія, возникшія вѣдѣтвіе несостоятельности. Но это были только зачатки, которые получили дальнѣйшее развитіе только тогда, когда реценція римскаго права дала имъ направленіе къ дальнѣйшему развитію.

¹⁾ *Gajus III*, § 78 «*Bona autem veneunt aut vivorum, aut mortuorum veluti eorum qui fraudationis causa latitant nec absentes defenduntur; item eorum qui ex lege Iulia bonis cedunt; item judicatorum post tempus quod eis partim lege XII tabularum partim edicto praetoris ad expediendam pecuniam tribuitur*».

²⁾ Малышевъ, Историческій очеркъ конкурснаго процесса, стр. 22.