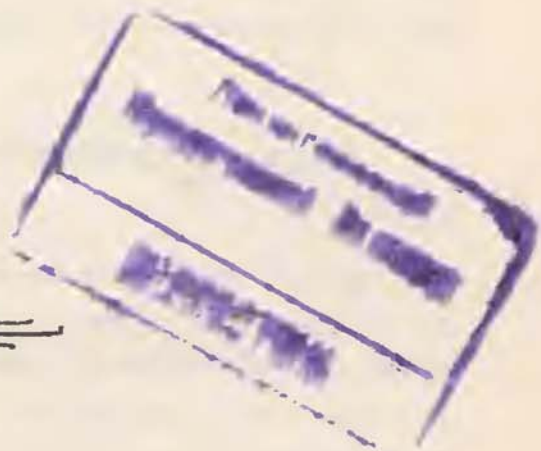


1987
А. П. УЛИНСКІЙ.

А. Шаховской

КОНКУРСНЫЙ ПРОЦЕССЪ.

Несостоятельность торговая и неторговая
по русскому законодательству.



КУРСКЪ.
Типографія Дома Трудолюбія.
1915.

О г л а в л е н і е .

I. Понятіе о несостоятельности. 1—6

Общія основныя причины, влекущія несостоятельность. Дѣловыя условія коммерческаго кредита. Одновременный расчетъ со всеми кредиторами, какъ первое послѣдствіе несостоятельности. Распредѣленіе имущества должника между кредиторами (конкурсное производство). Опредѣленіе конкурснаго права. Различіе между заявленіемъ о несостоятельности и объявленіемъ таковой по суду. Признаки несостоятельности по нашему законодательству (три типа ихъ).

II. Конкурсный процессъ въ отношеніи къ гражданскому 7—8

Послѣдствія признанія несостоятельности по суду (два основныя рода ихъ). Раздѣленіе конкурснаго права на двѣ части, соотвѣтственно роду этихъ послѣдствій. Выдѣленіе конкурснаго производства изъ общегражданскаго процесса. Черты конкурснаго процесса, роднящія его съ гражданскимъ (торговымъ) судопроизводствомъ.

III. Несостоятельность торговая и неторговая . 9—11

Долги по торговлѣ, какъ первое условіе несостоятельности торговой. Юридическое понятіе торговли, по нашему законодательству. Случаи торговой несостоятельности некомпантовъ и обратные. Преимущество законодательствъ, въ которыхъ торговая несостоятельность не отличается отъ несостоятельности по дѣламъ некоммерческимъ,

IV. Имущественныя послѣдствія несостоятельности 12 — 19

Конкурсное управленіе, какъ представитель кредиторовъ. Опредѣленіе понятія „конкурсная масса“. Запрещеніе и арестъ, налагаемые на имущество несостоятельнаго. Имущества, не подлежащія отчужденію въ конкурсную массу. Реализація конкурсной массы. Имущество, остающееся за покрытіемъ долговъ. Имущество членовъ семейства должника. Право объѣднѣвшей семьи несостоятельнаго на полученіе содержанія изъ конкурсной массы. Прекращеніе отношеній между несостоятельнымъ и кредиторами. Преимущество кредитора-дебитора. Дебиторы несостоятельнаго. Неустойки при возникновеніи несостоятельности. Прекращеніе, по умотрѣнію конкурса, договоровъ или продолженіе ихъ. Право конкурса на выкупъ заложеннаго имущества. Отмѣна протеста документовъ при несостоятельности. Дивидендъ конкурсной массы. Погашеніе претензій кредиторовъ въ случаѣ несостоятельности несчастной и мировой сдѣлки. Особыя правоотношенія между кредиторами несостоятельнаго. Понечитель къ несостоятельному, предѣдатель и кураторы конкурснаго управленія, общее собраніе кредиторовъ; ихъ обязанности и отвѣтственность.

V. Личныя послѣдствія несостоятельности . . . 20—23

Двѣ категоріи послѣдствій несостоятельности для должника. Ограниченіе правоспособности, ограниченіе имущественныхъ правъ и послѣдствія его. Сроки ограниченія правъ несостоятельнаго должника. Личное задержаніе должника и условія непримѣненія къ нему этой мѣры. Недопущеніе ареста при неторговой несостоятельности. Подписка о невыѣздѣ. Срокъ заключенія несостоятельнаго неосторожнаго, сокращеніе его и полное освобожденіе должника.

VI. Возбужденіе дѣлъ о несостоятельности. . . 24—33

Призананіе русскимъ законодательствомъ 3-хъ способовъ возбужденія дѣлъ о несостоятельности. Юридическій обзоръ каж-

даго изъ нихъ. Недоущеніе инициативы суда при неторговой несостоятельности. Форма заявленія въ судъ. Моментъ подачи заявленія. Судебныя мѣста, куда подаются заявленія о несостоятельности. Выдача взысканныхъ денегъ. Роль суда въ оцѣнкѣ заявленія о несостоятельности при обѣихъ ея категоріяхъ. Случаи заявленія о несостоятельности до наступленія сроковъ уплаты по обязательствамъ. Заявленія о несостоятельности со стороны родственныхъ должника. Несостоятельность лицъ, находящихся подъ опекою; замужнихъ женщинъ. Несостоятельность умершихъ (ликвидация наслѣдства). Несостоятельность юридическихъ лицъ и торговыхъ товариществъ.

VII. Конкурсное производство (дѣйствія суда въ дѣлѣ признанія несостоятельности). 34—42

Объявленіе судомъ несостоятельности торговой и неторговой. Провѣрка имущественнаго положенія должника. Моментъ начала конкурснаго процесса. Мѣры, препятствующія должнику скрыться. Производство публикацій объ открытіи несостоятельности; цѣль и значеніе ихъ. Посылка судомъ повѣстокъ кредиторамъ несостоятельнаго. Назначеніе присяжнаго попечителя. Имущественныя послѣдствія несостоятельности для должника. Моментъ устраненія должника отъ управленія имуществомъ. Присяга или подписка несостоятельнаго въ судѣ. Обжалованіе опредѣленій о несостоятельности по основаніямъ—формальнымъ и матеріальнымъ.

VIII. Присяжный попечитель 43—49

Избраніе или назначеніе присяжнаго попечителя. Порядокъ назначенія. Приводъ къ присягѣ. Обязанности присяжнаго попечителя. Розыскъ имущества. Порядокъ описи имущества. Его полномочія по управленію имуществомъ несостоятельнаго. Предѣлы его правъ и обязанностей. Присяжный попечитель, какъ предсѣдатель общаго собранія. Право попечителей на полученіе вознагражденія; размѣръ его. Отвѣтственность присяжныхъ попечителей и контроль суда надъ ними.

IX. Учрежденіе конкурснаго управленія 50 — 55

Конкурсное управленіе, какъ главный органъ въ конкурсномъ процессѣ. Вопросъ о юридической природѣ конкурснаго управленія въ юридической литературѣ. Учрежденіе конкурснаго управленія. Конкурсное управленіе, какъ присутственое мѣсто Обязанности конкурснаго управленія. Отношеніе его къ 3-имъ лицамъ и обжалованіе его постановленій. Принятіе судомъ на себя обязанности конкурснаго управленія.

X. Обязанности и дѣятельность конкурснаго управленія 56 — 70

Управленіе имуществомъ несостоятельнаго, какъ первая обязанность конкурса, и значеніе ея. Заключеніе конкурса о свойствѣ несостоятельности. Отвѣтственность членовъ конкурснаго управленія. Участіе кредиторовъ въ конкурсномъ процессѣ. Права и обязанности ихъ. Значеніе общаго собранія кредиторовъ. Розысканіе имущества должника. Новая оцѣнка его. Ануллированіе сроковъ. Взысканія по требованіямъ, принадлежащимъ несостоятельному должнику въ отношеніи третьихъ лицъ. Составъ конкурсной массы. Какъ объ истребованіи ошибочно попавшаго въ конкурсную массу имущества. Имущество, освобождаемое отъ ареста.

XI. Розысканіе долговъ, составленіе общаго счета и примѣрнаго расчета удовлетворенія 71 — 84

Окончательное установленіе суммы всѣхъ долговъ. Зачетъ суммы долга за сумму требованія. Сроки для заявленія требованія въ конкурсномъ управленіи. Значеніе просрочки кредиторовъ по какимъ-либо чрезвычайнымъ обстоятельствамъ. Содержаніе заявленій кредиторовъ. Отвѣтственность нѣсколькихъ лицъ по одному и тому же обязательству. Подача заявленій кредиторовъ суду, конкурсному управленію и

присяжному попечителю. Три рода долговъ по степени достовѣрности. Составленіе общаго счета и проекта распределенія имущества между кредиторами. Четыре разряда долговъ по способу удовлетворенія. Утвержденіе примѣрнаго расчета общимъ собраніемъ. Удовлетвореніе кредиторовъ.

XII. Опредѣленіе свойства и рода несостоятельности 85—95

Несостоятельность несчастная. Признаки ея. Послѣдствія. Заключение общаго собранія о свойствѣ несостоятельности. Утвержденіе судомъ постановленія общаго собранія. Опредѣленіе суда. Жалобы на опредѣленіе суда. Несостоятельность неосторожная и злонамѣренная. Дѣйствія должника съ цѣлью сокрытія или уменьшенія имущества. Юридическая природа злостнаго банкротства. Признаки неосторожной несостоятельности. Послѣдствія простаго банкротства. Признаки злостнаго банкротства. Банкротство торговаго товарищества. Отвѣтственность. Несостоятельность акціонерныхъ обществъ.

XIII. Администрація по дѣламъ торговымъ . 96—104

Понятіе объ администраціи. Причины ея учрежденія. Администрація добровольная и принудительная. Возбужденіе ходатайствъ объ учрежденіи администраціи. Объявленіе администраціи судомъ. Выборы администраторовъ. Актъ полномочія. Дѣятельность администраціи. Юридическая природа администраціи. Послѣдствія учрежденія администраціи для кредиторовъ и должника. Прекращеніе администраціи. Отчетъ администраторовъ.

XIV. Мировая сдѣлка 112—114

Условія возникновенія и условія допустимости мировыхъ сдѣлокъ. Значеніе срока. Предложеніе мировой сдѣлки кредиторами. Судебное утвержденіе. Мировая сдѣлка послѣ объявленія несостоятельности. Условія, требуемая закономъ

для утвержденія сдѣлки судомъ. Право суда входитъ въ разсмотрѣніе обстоятельствъ сдѣлки. Порядокъ предложенія, разсмотрѣнія и утвержденія сдѣлокъ. Различіе между сдѣлкой до объявленія несостоятельности и сдѣлкой послѣ ея объявленія. Послѣдствія утвержденія мировой сдѣлки: для кредиторовъ, для должника и для дѣла сдѣлки должника съ отдѣльными кредиторами. Сдѣлки конкурса съ должникомъ несостоятельнаго и съ третьими лицами.

СПбГу

Вмѣсто предисловія.

Появленіе предлагаемаго мною благосклонному вниманію читателя настоящаго небольшого труда кажется миѣ далеко не лишнимъ вообще, при скудости на нашемъ книжномъ рынкѣ общедоступныхъ и общепонятныхъ изданій, посвященныхъ вопросу о несостоятельности, хотя-бы даже въ видѣ простыхъ справочниковъ.

Между тѣмъ—по пятилѣтней практической своей дѣятельности въ качествѣ лектора коммерческихъ курсовъ—я и самъ лично, и изъ заявленій слушателей моихъ—убѣдился, что въ такомъ изданіи существуетъ настоящая надобность, чтобы всякій имѣющій хотя какое-либо касательство къ торговой сферѣ и промышленной дѣятельности могъ до нѣкоторой степени оріентироваться въ правовыхъ нормахъ, касающихся того, въ сущности, ненормальнаго явленія, которое, къ сожалѣнію, стало самымъ обычнымъ, когда нашей Родинѣ пришлось—волею неизбѣжнаго экономическаго и историческаго процесса—стать на путь, на кото-

ромъ развитіе промышленности и ростъ торговли представляютъ *conditio, sine qua non* экономического прогресса. Это явленіе—несостоятельность и банкротства.

Извѣстной частью общества и—къ стыду! печати—принято сваливать на прогрессъ все бѣды, все несчастія и все зло, которыя (какъ инымъ представляется) «обрушиваются на наши головы» и которыя сами по себѣ суть ни что иное, какъ самый простой и естественный результатъ всего предыдущаго, столь же ясный, строгій и неумолимый, какъ тѣ четыре, которые получаются изъ двухъ, помноженныхъ на два. И вотъ подъ такимъ угломъ разсматриваются все эти чуть-ли не ежедневныя «прогары» торговыхъ фирмъ, «вылеты въ трубу» отдѣльныхъ купцовъ и «крахи» банкирскихъ домовъ, что извѣстною частью печати трактуется, какъ чуть-ли не одинъ изъ главныхъ и вѣрныхъ признаковъ близкаго пришествія Антихриста.

Не хотять знать эти близорукіе и обозленные критики современности, что «приглашеніе на чашку чаю», «выворачиваніе шубы», «ломаніе рубля» давнымъ-давно вошли въ словарь «живого русскаго языка»; забываютъ, что одна изъ лучшихъ комедій лучшаго изобразителя нашей торговой среды, высокаго и глубокаго родимаго таланта, А. Н. Островскаго, «Свои люди, сочтемся»,

III

посвящена, въ соціальной своей структурѣ, изображенію устройства несостоятельности путемъ мошенничества, и въ первой редакціи послала поэтому краспорѣчивое заглавіе: «Банкротъ»; не хотятъ знать, наконецъ, что система: «не обманешь—не продашь», которая была положена во главу угла коммерческаго строительства нашего «добраго стараго времени», уже сама въ себѣ таила разрушеніе и крахъ, которые не могли привести къ иному концу кромѣ того, что теперь вызываетъ лицемерныя іереміады публицистовъ и вздохи и стоны—пожалуй и непритворные—радѣтелей родной промышленности и торговли.

Если бы эти худители всякаго историческаго прогресса руководились въ своихъ взглядахъ и выводахъ примѣромъ Спиннозы, смотрѣвшаго на жизнь и людей съ той точки зрѣнія истиннаго мудреца, при которой онъ «старался не смѣяться надъ человѣческими дѣяніями, не плакать надъ ними, но *понимать* ихъ»,—то пришли бы къ единственно правильному заключенію о томъ, что съ одной стороны—слабое развитіе кредита въ странѣ, а съ другой—нетвердое сознаніе своихъ обязанностей, объясняемое отсутствіемъ того, что называется юридическою грамотностью и гражданскимъ правосознаніемъ—дѣлаютъ понятными приводящія ихъ въ ужасъ явленія столь частыхъ, а порою и

грандіозныхъ (по нашему экономическому масштабу) банкротствъ и крушеній.

Какъ ни странно, какъ ни дика подобная мысль, но нельзя отказаться отъ того, что подтверждается явными, а иногда и вопіющими фактами, — отъ того неизбежнаго заключенія, что наше устарѣвшее законодательство о несостоятельности служить для ловкихъ и „обладающихъ смѣткою“ людей лучшимъ пособникомъ для обдѣлыванія темныхъ дѣлишекъ, результаты которыхъ заставляютъ простаковъ — „карасей“, поглощаемыхъ „щуками“, создавать себѣ представленіе о законѣ, какъ паутинѣ, сквозь которую пролетитъ шмель, но гдѣ застрянетъ муха, и проникаться безотраднымъ саркастическимъ изрѣченіемъ народнымъ: „законъ, что дышло: куда повернешь —туда и вышло.“

Поэтому, можетъ быть, тоже не менѣе страннымъ покажется не только желаніе, но прямо таки завѣтная мечта всѣхъ тѣхъ, кому дороги промышленный успѣхъ и торговый ростъ Россіи, о выработкѣ новаго конкурснаго законодательства, которое отвѣчало-бы насущнымъ нуждамъ и шло, если не впереди день ото дня развивающейся экономической жизни, то хотя-бы рядомъ съ нею, а не тащилось въ хвостѣ ея, какъ происходитъ теперь.

Время, нынѣ нами переживаемое, которому несмотря на его несомнѣнную и сравнительную

краткость, исторією будетъ присвоено названіе цѣлой „эпохи“, особенно будетъ чревато разными эксцессами въ области жизни страны, гдѣ на ряду съ истиннымъ героизмомъ истинныхъ дѣтей Родины дадутъ себѣ разгуль и тѣ, кто на горѣ и бѣдѣ ближняго старается устроить личное благосостояніе, въ экономической жизни нашей страны бѣдствующей отъ напряженной тяготы невиданной и неслыханной міровой войны, которые—съ одной стороны—будутъ неизбежны въ виду сравнительной нашей бѣдности, а съ другой—будутъ искусственно вызываться и создаваться различнаго рода спекулянтами и аферистами. Растущая на нашихъ глазахъ искусственная дороговизна предметовъ первой необходимости неизбежно повлечетъ за собою то, что многіе, старающіеся «использовать моментъ» или—проще говоря, «не зѣвать»,—«зарвутся», а въ результатѣ «прогорятъ», если правительство,—какъ слѣдуетъ ожидать, вступитъ въ открытую борьбу съ этими своеобразными мародерами, строго и разумно отдѣляя тѣхъ, для кого бѣдствія войны сдѣлалось личнымъ бѣдствіемъ, отъ тѣхъ, для кого война стала искушеніемъ пуститься на аферы, темныя дѣла и явный грабежъ.

Но какъ только развѣется темная грозовая туча, нависшая надъ землею Русскою,—оживится и возрастетъ до небывалыхъ размѣровъ наша промышленность и торговля. Тогда тѣ явные недостатки

и изъяны, которыми переполнено наше законодательство о несостоятельности, будут не только досадными и нежелательными, какъ теперь, но положительно не терпимыми. Это и повлечетъ за собою быстрое, неотложное проведеніе въ жизнь новаго, болѣе отвѣчающаго экономическимъ нуждамъ страны законодательства, которое теперь уже вырабатывается. Остается поэтому только пожелать, что-бы тщательное наблюденіе происходящихъ въ торгово-промышленномъ мірѣ явленій настоящаго исключительнаго времени, „боевого“ не съ одной военной точки зрѣнія — послужило самымъ тщательнымъ и надежнымъ редакторомъ создающагося законопроекта, въ который наши народные представители, руководясь тѣмъ же единственно безошибочнымъ жизненнымъ критеріемъ, внесли бы надлежащіе коррективы.

Время это, какъ говорится, не за горами, и твердая увѣренность въ близкомъ его наступленіи заставила меня съузить рамки широко было задуманнаго труда о несостоятельности по нашему законодательству до настоящихъ скромныхъ размѣровъ.

А. И. У.

I. Понятіе о несостоятельности.

Общія основныя причины, влекуція несостоятельность. Дѣловыя условія коммерческаго кредита. Одновременный расчетъ со всѣми кредиторами, какъ первое послѣдствіе несостоятельности. Распредѣленіе имущества должника между кредиторами (конкурсное производство). Опредѣленіе конкурснаго права. Различіе между заявленіемъ о несостоятельности и объявленіемъ таковой по суду. Признаки несостоятельности по нашему законодательству (три типа ихъ).

Почти всякое торговое предпріятіе для своихъ оборотовъ—и особенно для расширенія дѣла—пользуется кредитомъ. Кредитъ этотъ можетъ быть оправданъ только при правильномъ расчетѣ на прибыль, которая и составляетъ главную цѣль торговаго предпріятія. При неправильности же расчетовъ, при возникновеніи обстоятельствъ, лишающихъ возможности отъ веденія дѣла получать прибыль, а также при отсутствіи способовъ находить деньги, нужныя для предпріятія, на болѣе широкія задачи или насущныя потребности,—веденіе торговаго дѣла становится невозможнымъ, какъ приносящимъ вмѣсто прибыли убытокъ, и поэтому данное предпріятіе неизбежно должно встать въ такое положеніе, когда его руководитель или лицо, являющееся отвѣтственнымъ передъ его кредиторами, окажется не въ состояніи оплатить долги, за неимѣніемъ на то средствъ. Такое положеніе должника передъ своими кредиторами, вытекшее изъ невозможности продолжать далѣе веденіе торговаго дѣла,—называется *несостоятельностью*.

Кредитъ въ коммерческихъ предпріятіяхъ основывается на томъ предположеніи, что лицо кредитующееся употребитъ полученные въ кредитъ товары или деньги на развитіе

дѣла, на расширеніе предпріятія, на увеличеніе оборота, а не на узко-личныя потребности или на другія, не связанныя прямо съ дѣломъ цѣли. Торговецъ пользуется кредитомъ только въ томъ случаѣ, если его коммерческія дѣла заслужили въ торговомъ мірѣ довѣріе къ себѣ, которое основывается на осмотрительности, аккуратности и энергіи ихъ руководителя, никогда не теряющаго точнаго расчета своихъ средствъ. Такія качества истиннаго коммерсанта и порождаютъ увѣренность кредиторовъ въ томъ, что данныя займы деньги пойдутъ на обороты предпріятія, а не будутъ затрачены на личныя прихоти или не передадутся кому-либо съ цѣлью, при наступленіи срока платежа, не отдать занятой суммы. Кредитъ для торговца доступенъ и сравнительно легко только при правильномъ расчетѣ на прибыль отъ торговаго дѣла, при томъ непремѣнномъ условіи, чтобы капиталы, вложенные въ предпріятіе, не уменьшались, а — наоборотъ — увеличивались: иначе предпріятіе должно прекратиться за невозможностью его веденія. Часты и такіе случаи, когда представляется необходимымъ прекратить или — какъ говорится — „ликвидировать“ предпріятіе и безъ вины завѣдующаго имъ, по причинамъ, не могущимъ быть предвидѣнными заранѣе. Эти причины могутъ явиться, какъ слѣдствіе какого-либо несчастья: напр., пожара, наводненія, захвата товара непріателемъ во время войны и т. п.

Прекращеніе предпріятія вызываетъ прежде всего необходимость произвести расчеты съ кредиторами, такъ какъ послѣдніе, ввѣряя хозяину предпріятія свои капиталы, имѣли въ виду оборотъ ихъ денегъ въ торговомъ дѣлѣ съ цѣлью получить на нихъ прибыль. Съ прекращеніемъ торговли предпріятія расчетъ съ кредиторами долженъ быть произведенъ независимо отъ того, наступилъ-ли срокъ платежа или нѣтъ; такъ какъ сроки платежа по обязательствамъ имѣютъ значеніе только тогда, когда коммерческое предпріятіе находится въ ходу и при оборотѣ суммъ считаетъ своею первою цѣлью и

задачею удовлетворенія кредиторовъ, въ зависимости отъ болѣе или менѣе успѣшнаго теченія торговыхъ операцій. Какъ только прекращается торговое дѣло, сроки удовлетворенія кредиторовъ не имѣютъ никакого значенія, и они должны быть удовлетворены по своимъ претензіямъ одновременно, независимо отъ этихъ, назначенныхъ въ обязательствахъ, различныхъ для каждаго сроковъ.

При прекращеніи предпріятія на удовлетвореніе кредиторовъ поступаютъ какъ капиталы, вложенные въ предпріятіе, такъ и все имущество и капиталы, принадлежащіе лично владѣльцу предпріятія, вложенныя въ другія дѣла или предназначенныя для личнаго пользованія. Образующійся при реализаціи всего имущества должника *капиталъ распределяется* между кредиторами *соотвѣтственно суммъ дома каждаго* изъ нихъ, для чего существуетъ особый порядокъ судебного производства.

Порядокъ этотъ примѣняется въ тѣхъ случаяхъ, когда возникаетъ необходимость въ распределеніи вырученныхъ отъ продажи имущества должника суммъ между нѣсколькими кредиторами, и называется *конкурснымъ производствомъ*. Нормы же, устанавливающія послѣдствія конкурснаго производства и опредѣляющія личныя и имущественныя правоотношенія, составляютъ особый отдѣлъ гражданскаго—или еще уже—торговаго права, называемый *конкурснымъ правомъ*.

Должникъ, который вслѣдствіе измѣненія своего имущественнаго положенія не имѣетъ возможности продолжать свое торговое предпріятіе, но *не признанный судомъ несостоятельнымъ*, не подвергается тѣмъ послѣдствіямъ, которыя установлены закономъ для лицъ, объявленныхъ *несостоятельными по суду*, причѣмъ въ отношеніи сихъ послѣднихъ не возникаетъ и конкурснаго производства по ихъ дѣламъ.

При обращеніи взысканія на имущество, въ томъ случаѣ, когда этого имущества оказывается недостаточно для покрытія долговъ, — можетъ быть возбуждено производство

по распредѣленію денегъ между кредиторами. Но, если должникъ не объявленъ несостоятельнымъ по суду, то кредиторы не могутъ предъявлять его обязательствъ раньше наступленія по нимъ сроковъ, причемъ и для должника нѣтъ тѣхъ болѣе или менѣе чувствительныхъ правовыхъ ограниченій, которыя установлены закономъ при судебномъ объявленіи должника несостоятельнымъ.

Несостоятельность опредѣляется признаками, точно и подробно установленными въ законодательствахъ. Такъ французскій законъ (*Codex de commerce*), какъ на признакъ несостоятельности коммерсанта, указываетъ на прекращеніе съ его стороны платежей по обязательствамъ и, основываясь на этомъ обстоятельстве, объявляетъ должника несостоятельнымъ. Также и въ нашемъ законѣ приводятся нѣкоторые признаки, опредѣляющіе несостоятельность, какъ такое положеніе принадлежащаго должнику торговаго предпріятія, когда можетъ возникнуть основательное опасеніе, что всего имущества должника окажется недостаточно для погашенія всѣхъ его долговъ.

Такое опредѣленіе несостоятельности нѣкоторыми юристами справедливо признается недостаточнымъ. *Нефедьевъ* говоритъ*), что такое опредѣленіе не можетъ считаться точнымъ, такъ какъ недостатокъ имущества можетъ обнаружиться лишь послѣ объявленія торговца несостоятельнымъ; притомъ же между отсутствіемъ платежей и количествомъ имущества должника нѣтъ полного соответствія. У торговца можетъ быть имущества на сумму, далеко недостаточную для уплаты его долговъ, — тѣмъ не менѣе онъ можетъ уплачивать ихъ, пользуясь кредитомъ. Далѣе — у торговца можетъ быть имущества на сумму, далеко превышающую сумму его долговъ; тѣмъ не менѣе — дѣла его могутъ оказаться въ такомъ состояніи, что онъ потеряетъ кредитъ; при этомъ условіи онъ будетъ не въ состояніи оплатить предъявленныхъ къ нему претензій. Такимъ образомъ, способность торговца къ платежу

*) Торгов. судопр. и конкурсный процессъ § 29.

зависитъ исключительно отъ того или иного положенія его коммерческаго предпріятія.

Что касается признаковъ, по которымъ можно судить о несостоятельности должника, то въ нашемъ законѣ—именно въ ст. ст. 404, 405 и 407 Уст. судопр. торг. указаны, какъ таковыя: А) собственное признаніе должника, Б) признаніе по состоянію его имущества и В) по состоянію его лица.

Въ случаѣ *собственного признанія* (ст. 405) должникъ считается судомъ несостоятельнымъ:

1) Когда должникъ самъ признаетъ передъ судомъ, что состояніе его не хватитъ для покрытія всѣхъ его долговъ.

2) Когда должникъ сдѣлаетъ такое же признаніе въ недостаточности его имѣнія для оплаты долговъ или о прекращеніи всѣхъ платежей. до срока платежа или же по наступленіи онаго, передъ судомъ, или передъ однимъ, двумя или болѣе кредиторами его и они объ этомъ донесутъ суду.

3) Когда наследники умершаго, не вступая въ наследство, по несоразмѣрности его съ долгами, отрекутся отъ его принятія и объявятъ объ этомъ въ судѣ, или когда они не явятся въ установленный срокъ къ принятію, или когда кредиторы имъ не повѣрятъ.

Должникъ признается несостоятельнымъ *по состоянію его имущества* (ст. 407 п. п. 1—2) въ слѣдующихъ случаяхъ:

1) Когда при взысканіи, хотя бы онъ и не объявилъ суду, что имѣніе его недостаточно для оплаты всѣхъ долговъ, по недостатку залога и поручительства, взысканіе обращено будетъ на его имущество, причемъ окажется что этого имущества недостаточно для покрытія долговъ,—слѣдовательно, и безъ заявленія со стороны должника о неоплатности его долговъ, если окажется, при оцѣнкѣ имущества, для назначенія его въ продажу съ торговъ, что его недостаточно для покрытія всѣхъ долговъ.

2) Когда по иску кредитора безъ залога при оцѣнкѣ и продажѣ имущества, будутъ поданы въ судъ просьбы отъ дру-

гихъ кредиторовъ съ указаніемъ, что на удовлетвореніе ихъ долговъ, хотя сроки по нимъ еще не наступили,—остального имущества должника будетъ недостаточно.

Продажа имущества этимъ заявленіемъ кредиторовъ не останавливается, но платежъ кредиторамъ, по иску котораго продажа состоялась, не производится, а должникъ по разсмотрѣнію дѣла судомъ объявляется несостоятельнымъ.

По *состоянію лица* должникъ будетъ объявленъ несостоятельнымъ (ст. 407 п. п. 3—4) въ слѣдующихъ случаяхъ:

1) Когда должникъ при предъявленіи на него взысканія скроется изъ мѣста своего пребыванія.

2) Когда должникъ до наступленія срока долговъ скрытно отъ кредиторовъ оставитъ свое мѣстопребываніе и скроется, не указавъ никому, куда онъ отбываетъ, и не распорядится относительно своихъ дѣлъ на время своего отсутствія ни въ конторѣ своей, ни въ мѣстопребываніи; такъ, что не будетъ увѣренности ни въ возвратѣ къ сроку долговъ, ни вѣрныхъ способовъ взысканія изъ свободнаго его имущества.

Перечисленные въ законѣ признаки несостоятельности ясно опредѣляютъ, что несостоятельность можетъ быть признана лишь тогда, когда торговое предпріятіе очутилось, вслѣдствіи извѣстныхъ причинъ, въ такомъ положеніи, что дальнѣйшее его веденіе невозможно и оно должно прекратиться: разъ должникъ не имѣетъ возможности расчитаться съ предъявившими требованіе кредиторами и состояніе его оказывается недостаточнымъ для покрытія другихъ долговъ, а самъ должникъ скрывается, не желая вести дѣла—то, слѣдовательно, онъ самъ признастъ, что дальнѣйшее существованіе его предпріятія невозможно.

II. Конкурсный процессъ въ отношеніи къ гражданскому.

Послѣдствія признанія несостоятельности по суду (два основныхъ рода ихъ). Раздѣленіе конкурснаго права на двѣ части, соотвѣтственно роду этихъ послѣдствій. Выдѣленіе конкурснаго производства изъ общегражданскаго процесса. Черты конкурснаго процесса, роднящія его съ гражданскимъ (торговымъ) судопроизводствомъ.

Признаніе и объявленіе судомъ должника несостоятельнымъ вызываетъ двоякаго рода послѣдствія: одни *формальныя, процессуальныя*, которыми обусловливается учрежденіе конкурснаго управленія для реализаціи имущества должника, разсмотрѣнія его долговъ и удовлетворенія, по соразмѣрности, правильныхъ претензій кредиторовъ, и другія—*матеріальныя, правовыя*, которыя вносятъ измѣненія въ сферу частныхъ отношеній между лицами, прикосновенными къ дѣламъ несостоятельнаго должника.

Въ соотвѣтствіи съ чѣмъ, и конкурсное право можно раздѣлить на двѣ части: а) *формальное* и б) *матеріальное*.

Формальное право имѣетъ своею задачею равномѣрное распредѣленіе, согласно съ закономъ, стоимости имущества должника между всѣми его кредиторами, а цѣлью матеріальнаго является урегулированіе измѣнившихся правоотношеній.

Такимъ образомъ, *конкурсное производство является судебною ликвидаціей долъ* имущественно несостоятельнаго лица.

Нашъ законъ, отводя правиламъ относительно торговой несостоятельности особое мѣсто въ уставахъ торговаго и гражданского судопроизводства,—тѣмъ самымъ признаетъ это

производство особеннымъ, не находящимъ себѣ мѣста въ законѣ объ исполненіи судебныхъ рѣшеній.

По вопросу о томъ, является-ли конкурсный процессъ формою гражданского процесса или же формою исполнительнаго процесса,—существуетъ много отдѣльныхъ мнѣній. Германскій юристъ *Эндеманнъ* и др. находятъ общепризнаннымъ въ настоящее время, что конкурсное производство не можетъ считаться видомъ гражданского процесса. Благодаря изданію конкурснаго устава, произошло внѣшнее отдѣленіе; однако, съ внутренней стороны—по самому существу своему—конкурсное производство не можетъ считаться гражданскимъ процессомъ съ того времени, какъ изъ него исключено судебное признаніе основательности и порядка удовлетворенія предъявленныхъ требованій.

«Конкурсное производство ни съ какой точки зрѣнія нельзя считать за состязательный процессъ между сторонами», говоритъ извѣстнѣйшій русскій цивилистъ *Г. Ф. Шершеневичъ**).

Тотъ же *Эндеманнъ*, видя въ конкурсномъ производствѣ особый родъ исполнительнаго порядка, въ то же время указываетъ отличительныя черты разницы между ними.

Такимъ образомъ, конкурсное производство не имѣетъ строго опредѣленнаго характера исключительно какого-либо общаго производства, установленнаго законами, а представляетъ нарочитое производство, преслѣдующее особыя цѣли. Но такъ какъ средства, которыми пользуется законодательство для достиженія различныхъ цѣлей—немногочисленны, то въ конкурсномъ производствѣ можно найти черты сходства съ другими формами какъ гражданского, такъ и торговаго судопроизводства.

*) Курсъ тор. права § 190.

III. Несостоятельность торговая и неторговая.

Долги по торговлѣ, какъ первое условіе несостоятельности торговой. Юридическое понятіе торговли, по нашему законодательству. Случаи торговой несостоятельности некоммерсантовъ и обратные. Иностранная законодательства о признаніи несостоятельности. Преимущество законодательствъ, въ которыхъ торговая несостоятельность не отличается отъ несостоятельности по дѣламъ некоммерческимъ.

«Торговую несостоятельностью признается, когда кто-либо по торговлѣ, присвоенной лицамъ, взявшимъ купеческія или промысловыя свидѣтельства, придетъ въ такое дѣль положеніе, что не только не имѣетъ наличныхъ денегъ на удовлетвореніе въ срокъ своихъ долговъ въ важныхъ суммахъ, болѣе тысячи пятисотъ рублей, но и есть признаки, въ семь раздѣлѣ опредѣленные, по коимъ заключить можно, что долги его неоплатны, т. е. что всего имущества его для полной ихъ уплаты будетъ недостаточно (ст. 386 Уст. торг. суд.)».

Изъ этого опредѣленія видно, что первое условіе признанія нашимъ закономъ несостоятельности, какъ торговой, ставится образованіе долговъ по торговлѣ. Торговля есть промыселъ, который направленъ къ совершенію сдѣлокъ, покупкѣ и продажѣ движимыхъ вещей; не ко всякому—слѣдовательно—промыслу, обложенному подоходными и промысловыми сборами, приложимо понятіе о торговой несостоятельности, а только къ торговлѣ—въ смыслѣ *торговыхъ оборотовъ*.

Если несостоятельность возникла влѣдствіе неудачной торговой сдѣлки, такъ что послѣдняя не имѣла характера постоянного занятія лица, ее производившаго, но была случайнымъ дѣйствіемъ,—то она не можетъ быть признана торговой.

Принадлежность несостоятельнаго должника къ купеческому, какъ равно и къ другимъ сословіямъ, не имѣеть здѣсь никакого значенія, такъ какъ лицо, не принадлежащее къ купеческому сословію, но производящее торговлю въ видѣ промысла, можетъ быть признано несостоятельнымъ по торговлѣ, т. е. по отношенію къ нему возникаетъ торговая несостоятельность. Если долги несостоятельнаго образовались во время занятія его торговлей и произошли вслѣдствіе торговыхъ оборотовъ, а во время возникновенія дѣла о несостоятельности онъ уже торговлей не занимался и въ купеческомъ сословіи не состоялъ, это не служитъ препятствіемъ къ признанію торговой несостоятельности. Наоборотъ—если несостоятельность обнаружится до начала торговыхъ операций, хотя-бы разстройство дѣлъ произошло и вслѣдствіе сдѣлокъ, связанныхъ съ торговлей, то несостоятельность не можетъ быть признана торговой. Несостоятельность можетъ быть признана торговой, если она произошла отъ такихъ торговыхъ оборотовъ, для производства которыхъ необходимо взятіе купеческаго или промысловаго свидѣтельства. Слѣдовательно, не всякій торговый промыселъ, въ случаѣ неудачнаго хода дѣлъ, можетъ влечь за собою торговую несостоятельность, а только тотъ, который сопряженъ со взятіемъ промысловыхъ или купеческихъ свидѣтельствъ.

Иными словами говоря—возникновеніе торговой несостоятельности должно быть обусловлено долгами, произошедшими отъ торговыхъ оборотовъ.

Если возбуждается дѣло о несостоятельности на основаніи обязательствъ, выданныхъ купцомъ не по торговымъ его оборотамъ, а по частнымъ, не относящимся къ торговлѣ сдѣлкамъ,—то такого рода несостоятельность не можетъ быть признана торговой, и на оборотъ: при возникновеніи дѣла о несостоятельности, основанной на обязательствахъ, выданныхъ по торговымъ сдѣлкамъ, она признается торговой, хотя бы причинами ея были дѣла неторговья.

Возникши на почвѣ торговыхъ отношеній, правила о несостоятельности вначалѣ ограничивались исключительно областью торговли; но впоследствии были распространены и на дѣла неторговья, такъ какъ это требовалось экономическими условіями, установившими сложныя отношенія между людьми, не принадлежащими къ торговому классу. Законодательства, признающія неторговую несостоятельность каковы; наше, австрійское, испанское и др., ввели этотъ институтъ въ виду тѣхъ выгодъ, которыя представляетъ конкурсное производство при ликвидаціи дѣлъ несостоятельнаго должника. Нѣкоторыя же законодательства допускаютъ только несостоятельность торговую; сюда относятся: Франція, Италия, Бельгія. Существуютъ, наконецъ, и такія законодательства, какъ англійское, германское и голландское, держащіяся однихъ и тѣхъ-же правилъ для конкурснаго производства по дѣламъ несостоятельности, произшедшей какъ отъ торговыхъ операцій, такъ и по дѣламъ и сдѣлкамъ, не относящимся къ торговлѣ.

Законодательства послѣдней группы странъ, т. е. Англии, Германіи и Голландіи, признается многими юристами наиболее правильнымъ*), такъ какъ нельзя ограничить дѣйствіе конкурснаго права областью только торговыхъ отношеній и лишить всю остальную область тѣхъ преимуществъ, которыя предоставляютъ конкурсное производство каждому обладателю права.

Существованіе особаго торговаго конкурса порождаетъ не мало затрудненій, соединенныхъ съ необходимостью отличія торговыхъ дѣйствій отъ общегражданскихъ. Поэтому тамъ, гдѣ существуетъ одинъ общій порядокъ производства дѣлъ о несостоятельности, совершенно устраняются всѣ недоразумѣнія и сомнѣнія, возникающія при конкурсномъ производствѣ двоякаго рода.

*) Шершеневичъ. Курсъ тор. права § 191.

IV. Имущественныя послѣдствія несостоятельности.

Конкурсное управленіе, какъ представитель кредиторовъ. Опредѣленіе понятія „конкурсная масса“. Запрещеніе и арестъ, налагаемые на имущество несостоятельнаго. Имущества, не подлежащія отчужденію въ конкурсную массу. Реализація конкурсной массы. Имущество, остающееся за покрытіемъ долговъ. Имущество членовъ семейства должника. Право обѣднѣвшей семьи несостоятельнаго на полученіе содержанія изъ конкурсной массы. Прекращеніе отношеній между несостоятельнымъ и кредиторами. Преимущество кредитора-дебитора. Дебиторы несостоятельнаго. Неустойки при возникновеніи несостоятельности. Прекращеніе, по усмотрѣнію конкурса, договоровъ или продолженіе ихъ. Право конкурса на выкупъ заложеннаго имущества. Отмѣна протеста документовъ при несостоятельности. Дивидендъ конкурсной массы. Погашеніе претензій кредиторовъ въ случаѣ несостоятельности несчастной и мировой сдѣлки. Особыя правоотношенія между кредиторами несостоятельнаго. Попечитель къ несостоятельному, предсѣдатель и кураторы конкурснаго управленія, общее собраніе кредиторовъ; ихъ обязанности и отвѣтственность.

Признаніе несостоятельности можетъ быть объявлено только *судомъ* по разсмотрѣніи помянутыхъ ея признаковъ (если только объявленіе несостоятельности послѣдовало не по заявленію самого должника) и влечетъ за собою послѣдствія какъ *нормальныя, процессуальныя*, ведущія къ учрежденію конкурснаго управленія по дѣламъ несостоятельнаго должника, такъ и *матеріальныя, правовыя*, выражающіяся въ приостановленіи движенія торговаго предиріятія, причемъ все имущество должника поступаетъ въ вѣдѣніе *конкурснаго управленія* и составляетъ—такъ называемую—*конкурсную массу*.

Съ этого момента прерываются существовавшія прежде отношенія между должникомъ и кредиторами и устанавливаются новыя правоотношенія между кредиторами несостоятельнаго

должника, дѣйствовавшими прежде каждый отдѣльно, а съ момента признанія несостоятельности ихъ должника составляющими одно цѣлое. При существованіи торговаго предпріятія кредиторы могли назначать извѣстные сроки для полученія своихъ долговъ, но съ прекращеніемъ предпріятія кредиторы не имѣютъ никакихъ побужденій ожидать назначенныхъ ими сроковъ для предъявленія своихъ претензій по обязательствамъ должника.

Все имущество несостоятельнаго должника, въ чемъ бы оно ни заключалось, а также и имущество, которое будетъ получено по наслѣдству или въ уплату за личный трудъ должника, переходитъ въ управленіе учреждаемаго судомъ конкурса — и все въ совокупности составляетъ конкурсную массу, изъ которой послѣ реализаціи ея удовлетворяются кредиторы. Должникъ лишается права распоряженія своимъ имуществомъ, и это право переходитъ къ конкурсному управленію, какъ представителю кредиторовъ. Запрещенію или аресту подвергается также имущество, отчужденное или заложенное безвозмездно на имя жены, дѣтей или родственниковъ несостоятельнаго въ продолженіи послѣднихъ десяти лѣтъ до объявленія несостоятельности, и поступаетъ въ конкурсную массу, если въ моментъ отчужденія или залога долги, по которымъ несостоятельность оказалась, превышали уже въ половину имущество несостоятельнаго, и послѣ того дѣла его уже не поправлялись, а потому имѣніе отчужденное, по долгамъ на немъ лежащимъ, принадлежало уже не ему, а кредиторамъ его (У. суд. тор. ст. 460, 461). Въ случаѣ перехода имущества несостоятельнаго, безмездно переданнаго родственнику или женѣ или къ третьему лицу, добросовѣстно его приобрѣвшему, оно считается не подлежащимъ отчужденію въ конкурсную массу, и акты покупки или залога считаются ненарушаемыми; однако, если при продажѣ остальнаго имущества не будутъ покрыты все долги несостоятельнаго, то за убытки отвѣчаетъ родственникъ, приобрѣвшій безмездно иму-

щество несостоятельнаго, въ размѣрѣ суммы, полученной отъ продажи или залога этого имущества. Отвѣтственность эта не распространяется на наслѣдниковъ лица, совершившаго продажу или залогъ такого имущества (У. суд. торг. ст. 462 прим.).

Поступивши въ конкурсную массу, имущество должника, въ чемъ бы оно ни заключалось, подлежитъ реализаціи, т. е. обращенію его посредствомъ продажи въ наличныя деньги, которыя подлежатъ распредѣленію конкурснымъ управленіемъ между кредиторами несостоятельнаго.

Если по реализаціи и удовлетвореніи кредиторовъ остается свободная сумма, то она должна быть выдана должнику, какъ его собственность. Слѣдовательно, имущество несостоятельнаго, которое могло поступить во владѣніе должника по наслѣдству во время конкурснаго управленія его имуществомъ, при условіи, что, въ конкурсную массу перешло уже достаточное количество имущества для покрытія долговъ, можетъ быть оставлено въ пользованіи несостоятельнаго. Вообще слѣдуетъ признать, что, если у должника окажется имущество излишнее, то оно не только не должно подлежать продажѣ, но и не должно находиться въ завѣдываніи конкурснаго управленія.

Что касается членовъ семейства должника, пріобрѣвшихъ въ теченіи послѣднихъ десяти лѣтъ имущество несостоятельнаго не безвозмездно, а посредствомъ купли-продажи, — то такая сдѣлка признается законною въ такомъ лишь случаѣ, если будетъ доказано, что имущество это пріобрѣтено на собственные или перешедшіе по наслѣдству, но не полученные отъ несостоятельнаго, капиталы. Отъ пріобрѣвшаго такимъ путемъ имущество несостоятельнаго супруга требуются доказательства, что средства, на которыя оно пріобрѣтено, — собственные, пріобрѣтенныя личнымъ трудомъ или торговлей, или же получены по наслѣдству; при отсутствіи же такихъ доказательствъ актъ о покупкѣ считается недѣйствительнымъ, и проданное имущество поступаетъ въ конкурсную массу, если оно не было передано третьему лицу

(тогда уже супругъ отвѣчаетъ за убытки, нанесенные этой продажей конкурсу). Дѣти несостоятельнаго должника не пользуются по закону десятилѣтней давностью, и отъ нихъ въ конкурсную массу поступаетъ все имущество, перешедшее когда бы то ни было отъ родителя.

Исключаются изъ конкурсной массы имущества супруга и дѣтей несостоятельнаго должника въ томъ случаѣ, если послѣдніе имѣютъ самостоятельную торговлю, которая ведется на капиталы, ими пріобрѣтенные личнымъ трудомъ или перешедшіе по наслѣдству; въ такомъ случаѣ, если несостоятельный кредитовался у нихъ, они являются по отношенію къ нему такими же кредиторами, какъ и прочія, постороннія ему лица. Также не подлежатъ продажѣ и составляютъ собственность жены и дѣтей несостоятельнаго должника платья ихъ и половина домашней обстановки, лошадей, упряжи, столоваго серебра (У. тор. суд. ст. 465).

Съ переходомъ въ завѣдываніе конкурснаго управленія всего имущества несостоятельнаго должника жена и дѣти послѣдняго часто лишаются всякихъ средствъ къ существованію, и законъ въ этомъ случаѣ даетъ имъ право требовать отъ кредиторовъ выдачи изъ конкурсной массы суммъ, необходимыхъ на ихъ содержаніе, такъ какъ, въ силу закона, на мужа возлагается обязанность содержать жену. Что касается дѣтей, то онѣ имѣютъ это право какъ при несостоятельности отца, такъ и матери.

Со времени объявленія должника несостоятельнымъ дѣловыя или торговыя отношенія между нимъ и его кредиторами прекращаются. Всѣ кредиторы предъявляютъ сразу свои денежные требованія, независимо отъ того, наступилъ-ли по нимъ срокъ платежа или нѣтъ; причемъ, если кредиторъ несостоятельнаго вмѣстѣ съ тѣмъ является и дебиторомъ несостоятельнаго должника, то производится компенсація, т. е. зачетъ суммъ долга за сумму, слѣдующую несостоятельному, въ полномъ размѣрѣ, несмотря на то, что требованія кредиторовъ,

могутъ быть не удовлетворены полностью за недостаточностью имущества, поступившаго въ конкурсную массу. Такимъ образомъ лицо, состоящее въ одно и то же время кредиторомъ и дебиторомъ несостоятельнаго должника, пользуется привилегіей полученія слѣдующихъ долговъ полнымъ рублемъ.

Въ виду того, что расчеты со всѣми кредиторами несостоятельнаго должника пріурочиваются ко времени признанія его несостоятельнымъ, теченіе процентовъ по его долговымъ обязательствамъ прекращается съ этого же времени. Что касается дебиторовъ, состоящихъ въ то же время и кредиторами несостоятельнаго должника, то ростъ процентовъ по претензіямъ къ нимъ послѣдняго долженъ быть, въ силу подведенія ихъ зачета къ моменту признанія должника несостоятельнымъ, исчисляемъ, но также по день объявленія о несостоятельности. Прочіе дебиторы, не состоящіе въ то же время и кредиторами несостоятельнаго, уплачиваютъ свои долги съ процентами на нихъ по день уплаты, какъ дебиторы, ставшіе уже дебиторами конкурсной массы, а не несостоятельнаго должника.

Въ нашемъ законодательствѣ нѣтъ указаній относительно неустоекъ по договорамъ и займамъ при возникновеніи несостоятельности; въ судебной же практикѣ есть сенатское рѣшеніе, которымъ установлено, что несостоятельность должника не лишаетъ кредитора права даже на установленную добровольную неустойку, — почему законная неустойка тѣмъ болѣе подлежитъ удовлетворенію.

Однако, по мнѣнію юристовъ*), изъ этого не слѣдуетъ, чтобы право кредитора на взысканіе неустойки не подвергались никакимъ ограниченіямъ въ случаѣ несостоятельности должника. По той же причинѣ, какъ и прекращеніе процентовъ (пріуроченіе всѣхъ расчетовъ къ моменту признанія несостоятельности) и начисленіе неустоекъ также должно быть прекращено съ момента несостоятельности: неустойки, право на взысканіе которыхъ возникло до признанія должника

*) Башиловъ. Русское торговое право I ч. IV гл. § 2.

несостоятельнымъ, — въ особенности неустойки, уже присужденныя — подлежать удовлетворенію изъ конкурсной массы, входя въ составъ претензій, образовавшихся путемъ ликвидаціи, въ моментъ признанія несостоятельности всѣхъ имущественныхъ правъ и обязательствъ должника; неустойки же, право на взысканіе которыхъ наступаетъ лишь послѣ означеннаго момента, отпадаютъ. Помимо соображенія о приуроченіи расчетовъ къ моменту несостоятельности, прекращеніе дальнѣйшихъ требованій неустоекъ, а въ томъ числѣ — и нарастанія длящихся неустоекъ, оправдывается 416 ст. Уст. суд. тор., по которой всѣ лица, состоящія кредиторами или дебеторами несостоятельнаго должника, обязаны немедленно, не позже определенныхъ въ той же статьѣ сроковъ, заявить тому суду, гдѣ открылась несостоятельность о всѣхъ своихъ требованіяхъ къ несостоятельному должнику и о всѣхъ должныхъ ему суммахъ. Очевидно, здѣсь разумѣются тѣ требованія которыя уже существуютъ въ моментъ признанія должника несостоятельнымъ. Что касается договоровъ, заключенныхъ несостоятельнымъ должникомъ съ другими лицами, то эти договоры считаются прекращенными, хотя конкурсному управленію предоставляется право, когда оно найдетъ выгоднымъ, продолжать дѣйствіе этихъ договоровъ; но тогда права должника въ отношеніи его контрагента переходятъ къ конкурсному управленію, и оно уже является отвѣтственнымъ въ случаѣ возникновенія новаго требованія контрагента. Договоры, заключенные между должникомъ и другими лицами, устанавливающіе взаимныя личныя обязательства контрагентовъ, конкурсное управленіе, по своему усмотрѣнію, на основаніи 3 п. 477 ст. Уст. суд. тор., можетъ принять или не принять для исполненія. Договоры же, устанавливающіе права третьихъ лицъ на имущество несостоятельнаго, — какъ закладныя и. т. п. — конкурсное управленіе обязано исполнить.

Конкурсу предоставляется право выкупить заложенное должникомъ имущество ранѣе срока закладной, если это будетъ выгоднымъ (ст. 480 Уст. суд. торг.). Документы, которые

требуютъ для храненія своей силы протеста, не подлежатъ такому, такъ какъ признаніе должника несостоятельнымъ замѣняетъ въ этомъ случаѣ протестъ. Цѣль протеста—удосто- вѣреніе своевременности требованія и неисправности должника въ исполненіи обязательства, а при несостоятельности всѣ кредиторы обязаны заявить свои претензіи, хотя срокъ по нимъ и не наступалъ, и судебное опредѣленіе несостоятельно- сти замѣняетъ поэтому всѣ отдѣльности протеста.

Распредѣленіемъ конкурсной массы между кредиторами, пропорціонально суммамъ и свойству ихъ претензій, еще не заканчиваются всѣ правоотношенія несостоятельнаго должника къ третьимъ лицамъ. Это распредѣленіе, называемое *дивидендомъ*; имѣетъ значеніе частичнаго, предварительнаго удовлетворенія, а должникъ остается отвѣтственнымъ всѣмъ тѣмъ имуществомъ, которое онъ можетъ приобрѣсти впоследствии, впродъ до полной уплаты его долговъ.

Вполнѣ погашаются всѣ вступившія въ конкурсъ претензіи въ случаѣ признанія несостоятельности должника несчастной и въ случаѣ заключенія должникомъ мировой сдѣлки, если эта сдѣлка утверждена судомъ. Кредиторовъ, не заявившихъ своихъ претензій въ конкурсъ, эти случаи не касаются, и они сохраняютъ право требовать полной уплаты по своимъ претензіямъ.

Между всѣми кредиторами признаннымъ несостоятельнымъ должника устанавливаются особыя, опредѣленныя закономъ правоотношенія, до объявленія несостоятельности не существовавшія между ними. Кредиторы несостоятельнаго, раньше дѣйствовавшіе каждый въ своихъ интересахъ, и иногда даже въ ущербъ другимъ, съ признаніемъ несостоятельности и образованіемъ конкурса, организуютъ союзъ, который дѣйствуетъ сообща и въ общихъ интересахъ. Кредиторы, заявившіе надлежащимъ образомъ свои претензіи и вступившіе въ конкурсъ, не могутъ каждый въ отдѣльности или въ числѣ нѣсколькихъ изъ нихъ заключать соглашеній съ должникомъ

по удовлетворенію своихъ претензій, помимо общаго собранія кредиторовъ и условій опредѣленныхъ закономъ. Даже тѣ сдѣлки, которыя произошли между должникомъ и частью кредиторовъ въ ущербъ другимъ кредиторамъ въ теченіе послѣднихъ шести мѣсяцевъ передъ несостоятельностью, считаются недѣйствительными. Также считается недѣйствительнымъ всякій досрочный платежъ, совершенный въ послѣдніе 10 дней до несостоятельности, и уплаченныя деньги подлежатъ обратному взысканію. Съ признаніемъ должника несостоятельнымъ все имущество несостоятельнаго переходитъ въ завѣдываніе кредиторовъ какъ наличныхъ, претензіи которыхъ имѣлись въ виду судомъ во время признанія несостоятельности, такъ и тѣхъ, которыми заявлены претензіи немедленно по объявленіи несостоятельности, совмѣстно съ назначеннымъ судомъ *попечителемъ*, впредь до учрежденія конкурснаго управленія. Кредиторы, завѣдующіе имуществомъ несостоятельнаго, за свои распоряженія по управленію имуществомъ несостоятельнаго являются отвѣтственными какъ передъ конкурснымъ управленіемъ, такъ и передъ общимъ собраніемъ кредиторовъ.

Конкурсные кредиторы, заявившіе надлежащимъ порядкомъ свои претензіи къ несостоятельному, избираютъ предсѣдателя конкурснаго управленія и кураторовъ. Конкурсные кредиторы въ правѣ, безъ особаго на то уполномочія, оспаривать, въ интересахъ конкурсной массы, сдѣлки, совершенныя должникомъ до его несостоятельности съ третьими лицами въ ущербъ кредиторамъ. Каждый изъ нихъ въ правѣ оспаривать также достоинство той или другой претензіи, заявленной въ конкурсъ. Общему собранію признанныхъ конкурсомъ кредиторовъ принадлежитъ право окончательно распорядиться конкурсною массою и произвести окончательный расчетъ по удовлетворенію претензій. То же общее собраніе кредиторовъ дѣлаетъ заключеніе, къ какому роду несостоятельности, по ея свойству, отнести данный случай, предъявленный суду.

V. Личныя послѣдствія несостоятельности.

Двѣ категоріи послѣдствій несостоятельности для должника. Ограниченіе правоспособности, ограниченіе имущественныхъ правъ и послѣдствія его. Сроки ограниченія правъ несостоятельнаго должника. Личное задержаніе должника и условія непримѣненія къ нему этой мѣры. Недопущеніе ареста при неторговой несостоятельности. Подписка о невыѣздѣ. Срокъ заключенія несостоятельнаго неосторожнаго, сокращеніе его и полное освобожденіе должника.

Постановленія русскаго законодательства о послѣдствіяхъ несостоятельности, касающія до личныхъ правъ должника и содержащіяся въ цѣломъ рядѣ статей нашего какъ гражданскаго, такъ и уголовнаго кодекса, можно свести вообще къ двумъ категоріямъ: 1) *ограниченію правоспособности* и 2) *стѣсненію свободы передвиженія* или *личному задержанію*.

Правоспособность, — т. е. возможность принимать активное участіе въ правоотношеніяхъ и юридическихъ дѣйствіяхъ, — наше законодательство ограничиваетъ какъ въ отношеніи правъ общественныхъ, сословныхъ и нѣкоторыхъ частныхъ, такъ и имущественныхъ.

Къ первому роду ограниченій можно отнести лишеніе права состоять на государственной службѣ избираться на общественныя должности, быть нотаріусомъ, судебнымъ приставомъ, присяжнымъ повѣреннымъ, присяжнымъ засѣдателемъ, опекуномъ-попечителемъ и т. под. Изъ сословныхъ правъ несостоятельный лишается права на производство торговли (за исключеніемъ тѣхъ должниковъ, несостоятельность которыхъ будетъ признана несчастною); и др.; между прочимъ,

несостоятельность служить препятствіемъ къ удостоенію званіями почетнаго гражданина, а равно коммерціи и мануфактуръ-совѣтника и для награжденія чидами и орденами.

Ограниченія, которымъ подвергается несостоятельный должникъ въ приобрѣтеніи и осуществленіи чисто имущественныхъ правъ, заключаются въ ограниченіи способовъ приобрѣтенія.

Въ виду того, что имущество несостоятельнаго переходитъ въ распоряженіе конкурснаго управленія и онъ не можетъ имѣть никакихъ цѣнностей, — единственнымъ способомъ приобрѣтенія имущества для такого лица является только безмездный, т. е. наслѣдованіе, дареніе и т. п., и заработокъ личнымъ трудомъ (хотя осуществленіе приобрѣтенныхъ и такимъ способомъ правъ переходитъ къ конкурсному управленію). Вступать въ договоры и обязательства несостоятельный должникъ не можетъ, какъ неимѣющій права распоряжаться своимъ имуществомъ. Требуется также согласіе кредиторовъ на заключеніе должникомъ договора при личномъ наймѣ и кредиторы въ этомъ случаѣ могутъ дать свое согласіе при условіи принятія должникомъ на себя обязательства содержать свое семейство или дѣлать взносы въ конкурсную массу. Право искать и отвѣчать на судѣ, по общему правилу, переходитъ къ конкурсному управленію за исключеніемъ тѣхъ дѣлъ, въ которыхъ конкурсное управленіе откажется отъ веденія и выдастъ объ этомъ свидѣтельство несостоятельному должнику. Тѣмъ же правиламъ подвергаются гражданскія иски, предъявленные въ уголовномъ судѣ, хотя бы производство суда возникло ранѣе признанія несостоятельности.

Что касается времени, въ теченіи котораго должникъ лишается указанныхъ правъ, то сроки такихъ ограниченій различны. Въ нѣкоторыхъ случаяхъ объявленіе несостоятельности поражаетъ личныя права на извѣстное время; такъ, сословныя права ограничиваются на срокъ отъ 12 до 20 лѣтъ. Право на производство торговли можетъ быть восстановлено опредѣленіемъ суда, основаннымъ на ходатайствѣ

большинства кредиторовъ, если только должникъ не былъ признанъ злостнымъ банкротомъ.

Послѣдствіемъ несостоятельности является, какъ уже было сказано, лишеніе свободы т. е. личное задержаніе несостоятельнаго или отобраніе отъ него подписки о невыѣздѣ изъ города, гдѣ производится дѣло о его несостоятельности. Послѣ объявленія несостоятельнымъ должникъ, по закону, долженъ быть немедленно подвергнутъ личному задержанію. Для освобожденія должника отъ этого послѣдствія несостоятельности законъ требуетъ наличности слѣдующихъ условій: 1) открытіе несостоятельности должно послѣдовать по собственному признанію должника; 2) такое признаніе должно быть сдѣлано ранѣе, чѣмъ начались какія либо взысканія; 3) наличные кредиторы должны при этомъ заявить суду общее ихъ согласіе на оставленіе должника на свободѣ, и 4) должникъ долженъ, сверхъ того, представить надежное поручительство въ неотлучкѣ изъ города, въ которомъ открылась несостоятельность.

Вопросъ о допущеніи оставленія должника на свободѣ (если онъ не былъ подвергнутъ аресту при объявленіи несостоятельности) обсуждается конкурнымъ управленіемъ. Если по обсужденію найдутъ несостоятельность несчастной, то должникъ освобождается немедленно изъ-подъ стражи, а должникъ, признанный злостнымъ банкротомъ, подвергается немедленному аресту, если не былъ ранѣе заключенъ подъ стражу. Въ прочихъ случаяхъ должникъ освобождается отъ личнаго задержанія по постановленію большинства кредиторовъ и ходатайству объ этомъ, на основаніи постановленія кредиторовъ, конкурснаго управленія.

При неторговой несостоятельности, (а также по частнымъ взысканіямъ) задержаніе несостоятельнаго, по закону, не допускается, и отъ должника отбирается только подписка въ томъ, что онъ безъ разрѣшенія суда не отлучится изъ города, гдѣ разбирается дѣло.

Послѣ окончанія конкурснаго производства, если будетъ несостоятельность признана неосторожною, должникъ заключается подъ стражу. Срокъ содержанія подъ стражей опредѣляется судомъ на время отъ одного года до 2-хъ лѣтъ, и въ этотъ срокъ зачитывается время, проведенное должникомъ подъ стражей до опредѣленія суда. По ходатайству большинства кредиторовъ, возможно сокращеніе срока заключенія или полное освобожденіе.

Если должникъ не былъ подвергнутъ личному задержанію при открытіи дѣла о несостоятельности, то онъ обязанъ не отлучаться изъ города, гдѣ разбирается дѣло о его несостоятельности.

Дабы не дать возможности отлучаться изъ города, практикуется отобраніе у должника вида на жительство и замѣна его особымъ свидѣтельствомъ суда или конкурснаго управленія. Въ случаѣ возникшихъ опасеній, судъ въ правѣ запретить выѣздъ должнику изъ города, гдѣ производится его дѣло, а въ случаѣ нарушенія этого постановленія суда—онъ уже можетъ быть подвергнутъ личному задержанію.

VI. Возбужденіе дѣлъ о несостоятельности.

Признаніе русскимъ законодательствомъ 3-хъ способовъ возбужденія дѣлъ о несостоятельности. Юридическій обзоръ каждаго изъ нихъ. Недопущеніе инициативы суда при неторговой несостоятельности. Форма заявленія въ судъ. Моментъ подачи заявленія. Судебныя мѣста, куда подаются заявленія о несостоятельности. Выдача взысканныхъ денегъ. Роль суда въ оцѣнкѣ заявленія о несостоятельности при обѣихъ ея категоріяхъ. Случаи заявленія о несостоятельности до наступленія сроковъ уплаты по обязательствамъ. Заявленія о несостоятельности со стороны родственниковъ должника. Несостоятельность лицъ, находящихся подъ опекою; замужнихъ женщинъ. Несостоятельность умершихъ (ликвідація наслѣдства). Несостоятельность юридическихъ лицъ и торговыхъ товариществъ.

Для возбужденія въ судѣ дѣла о несостоятельности извѣстнаго лица требуется по нашему закону: 1) заявленіе объ этомъ со стороны самого должника или 2) просьба о томъ же кредиторовъ—одного или нѣсколькихъ безразлично—или 3) усмотрѣніе суда.

Право заявленія о несостоятельности предоставляется должнику въ силу самого простого и естественнаго соображенія, что ему самому гораздо лучше и ближе извѣстно положеніе личныхъ его дѣлъ и обстоятельствъ съ такими подробностями и отгѣнками, которые недоступны самому наблюдательному и проницательному кредитору. Кромѣ того, законодатель несомнѣнно имѣлъ здѣсь въ виду охрану началъ столь важнаго экономическаго института, какъ кредитъ, въ существованіи котораго добросовѣтность должника играетъ огромную роль, причемъ такое добровольное признаніе до извѣстной степени реабилитируетъ личность несостоятельнаго должника въ общественномъ мнѣніи.

Почему къ такому признанію должника можетъ побуждать не только критическое положеніе его дѣлъ, но и тѣ для него выгоды, которыя устанавливаетъ законъ при объявленіи несостоятельности по признанію должника.*)

Заявленіе о несостоятельности могутъ дѣлать и наслѣдники завѣщаннаго, но еще не принятаго наслѣдства.

Несостоятельность юридическаго лица, какъ, напр. товарищества, акціонернаго общества и т. дал., можетъ быть заявлена его законными представителями.

Никто, затѣмъ, не станетъ оспаривать естественности и законности права кредиторовъ просить объ объявленіи ихъ должника несостоятельнымъ, ибо они—кромѣ самого должника—наиболѣе всего заинтересованы положеніемъ его дѣлъ, въ которыя вложена та или иная часть, а порою и все ихъ достояніе, которое, при пошатнувшемся положеніи должника, имъ, въ извѣстной мѣрѣ, можетъ обезпечить и охранить только имѣющее послѣдовать за ихъ заявленіемъ открытіе конкурснаго производства.

При этомъ, несостоятельный должникъ само-собою лишается тѣхъ выгодъ, которыя сопряжены съ самостоятельнымъ его заявленіемъ суду.

По мнѣнію профессора *Нефедьева****) инициатива въ возбужденіи вопроса о несостоятельности совершенно не оставлена кредиторамъ такъ какъ послѣдніе доставляютъ лишь свѣдѣнія, необходимыя для разрѣшенія судомъ вопроса о несостоятельности.

Признавая должника несостоятельнымъ, судъ тѣмъ самымъ признаетъ, что права кредиторовъ должны быть осуществлены черезъ конкурсное управленіе, т. е. тѣмъ порядкомъ, который для этого установленъ закономъ. Судъ, признавая должника не-

*) Признавая конкурсный процессъ, какъ вообще наиболѣе правильный порядокъ удовлетворенія кредиторовъ,—всѣ законодательства допускаютъ заявленіе должника, какъ способъ открытія конкурснаго процесса.

**) „Торговое судопроизводство“. Конкурсный процессъ § 34.

состоятельнымъ и въ то же время устанавливая распредѣленіе между кредиторами по конкурсу, не нарушаетъ ничьихъ гражданскихъ правъ, такъ же какъ не нарушаются онѣ учрежденіемъ окружныхъ судовъ. Такое нарушеніе могло бы быть въ томъ лишь случаѣ, если бы окружному суду, въ исковомъ порядкѣ производства, было предоставлено право самому возбуждать гражданское дѣло, или когда суду предоставлено было, въ конкурсномъ порядкѣ право самому, противъ желанія кредиторовъ, отчислять суммы на удовлетвореніе незаявленныхъ претензій. Слѣдовательно — порядокъ производства учреждается закономъ въ публичныхъ интересахъ, а пользованіе имъ для осуществленія гражданскихъ правъ предоставляется уже усмотрѣнію частныхъ лицъ.

Равнымъ образомъ — нельзя отрицать съ точки зрѣнія общественной пользы права суда на открытіе конкурснаго процесса помимо заявленія о несостоятельности самого должника или его кредиторовъ, ибо здѣсь судъ руководится своимъ долгомъ охранять общественные интересы, выступая на защиту иногда цѣлаго ряда хозяйствъ, могущихъ пострадать отъ небрежнаго и неумѣлаго веденія одного хозяйства, посредствомъ кредита связаннаго со многими, а иногда съ огромнымъ райономъ или даже цѣлою областью.

Профессоръ *Шершеневичъ* *), высказываясь вообще за недопущеніе возбужденія дѣла о несостоятельности самимъ судомъ, такъ какъ такое положеніе противорѣчитъ принципу самостоятельности производства (свободнаго распоряженія гражданскимъ правомъ), — тѣмъ не менѣе находитъ, что русское законодательство признаетъ обязанность суда, по установленіи признака несостоятельности, приступить къ конкурсному процессу, по собственной инициативѣ.

Это подтверждается ст. 385 Уст. судопр. тор. въ которой говорится:

*) Курсъ торг. права § 197.

«О каждой торговой несостоятельности, гдѣ бы она ни открылась, въ городѣ или въ уѣздѣ, немедленно сообщается коммерческому суду, а гдѣ его нѣтъ — подлежащему суду гражданскому, и вмѣстѣ съ тѣмъ препровождаются въ оный всѣ дѣла, къ тому принадлежація».

Въ силу такого закона, судъ по полученіи сообщенія о признакахъ несостоятельности, которые могутъ обнаружиться передъ судебнымъ приставомъ при обращеніи взысканія или передъ нотаріусомъ при предъявленіи векселя къ платежу, обязанъ приступить къ производству дѣла о несостоятельности.

Что касается неторговой несостоятельности то нашъ законъ не допускаетъ судебной инициативы въ возбужденіи дѣла о несостоятельности.

Такимъ образомъ, Русское законодательство признаетъ всѣ три способа возбужденія дѣлъ о несостоятельности за исключеніемъ упомянутаго случая несостоятельности неторговой, гдѣ судебной инициативы въ возбужденіи дѣла, по закону, не допускается.

Для заявленія въ судъ о несостоятельности письменной или какой-либо иной формы не установлено.

Что же касается до момента подачи заявленія, то такое можетъ быть подано какъ до наступленія срока платежей, такъ и по предъявленіи обязательства ко взысканію. Но для самого должника время заявленія имѣетъ важное значеніе, такъ какъ если оно будетъ подано по предъявленіи взысканій, то должникъ, по закону, подвергается личному аресту.

Такъ какъ собственное признаніе должника о торговой несостоятельности составляетъ, какъ было уже сказано выше (гл. V), поводъ для объявленія несостоятельности по суду, то послѣдній, не входя въ разсмотрѣніе заявленія должника по существу, — обязанъ, на основаніи закона, сдѣлать постановленіе о признаніи должника несостоятельнымъ. Заявленіе должника судъ долженъ провѣрить только съ формальной стороны, и основываясь на данныхъ, представленныхъ должникомъ въ

его заявленіи о состояніи его имущества, выносить постановленіе о признаніи его несостоятельнымъ.

Въ отношеніи неторговой несостоятельности заявленіе несостоятельнаго должника служитъ для суда только основаніемъ къ открытію дѣла о несостоятельности. Судь прежде всего долженъ немедленно вызвать кредиторовъ заявителя и сдѣлать распоряженіе объ описи и оцѣнкѣ всего движимаго и недвижимаго имущества должника, и лишь по приведеніи въ извѣстность имущества должника, судъ, по новой его просьбѣ, дѣлаетъ распоряженіе о составленіи общаго вывода изъ данныхъ произведенной оцѣнки имущества, который разсматривается при вызовѣ въ судъ кредиторовъ въ назначенный для сего день. По разсмотрѣніи данныхъ объ оказавшемся въ наличности имуществѣ и выводѣ суммы долговъ, судъ дѣлаетъ постановленіе о признаніи должника несостоятельнымъ въ томъ случаѣ, если имущество окажется недостаточнымъ для покрытія всѣхъ долговыхъ обязательствъ даннаго лица. Такимъ образомъ, въ отношеніи неторговой несостоятельности судъ не можетъ основываться только на заявленіи несостоятельнаго, а долженъ самостоятельно сдѣлать провѣрку заявленія должника.

Чаще всего несостоятельность обнаруживается вслѣдствіи заявленія о томъ со стороны кредиторовъ. Кредиторы, подающіе въ судъ просьбу о признаніи должника несостоятельнымъ, должны представить суду доказательства, что должникъ не въ состояніи ихъ удовлетворить и что они обладаютъ обязательствами должника. Такъ какъ кредиторъ не въ состояніи доказать суду, что имущества должника недостаточно для удовлетворенія всѣхъ кредиторовъ, то въ судъ предоставляется доказательства платежной неспособности, и судъ, при неторговой несостоятельности, долженъ самъ удостовѣрить неоплатность долговъ. При торговой несостоятельности кредиторъ долженъ доказать суду наличность признаковъ несостоятельности, и судъ можетъ сдѣлать постановленіе на

основаніи этого доказательства, не провѣряя имущественнаго положенія несостоятельнаго.

Наше законодательство указываетъ опредѣленно случаи, когда кредиторы могутъ обратиться въ судъ съ просьбой о признаніи несостоятельности до наступленія сроковъ уплаты по обязательствамъ должника, и внѣ этихъ случаевъ просьбы кредиторовъ объ открытіи несостоятельности могутъ считаться умѣстными только тогда, когда были уже предъявлены требованія касательно взысканія съ имущества должника.

Загѣмъ, дѣло о торговой несостоятельности можетъ быть возбуждено, согласно закону, только въ томъ случаѣ, когда сумма заявленныхъ къ должнику нѣсколькими кредиторами претензій составляетъ не менѣе 1500 руб.

Просьбы о признаніи несостоятельности могутъ быть возбуждаемы передъ судомъ какъ русскими подданными, такъ и иностранцами. Въ нашемъ законодательствѣ не содержится никакихъ ограниченій въ правѣ подачи просьбы о признаніи судомъ несостоятельности даннаго лица въ отношеніи къ близкимъ его родственникамъ (въ нѣкоторыхъ же странахъ, напр., въ Италіи, такое ограниченіе существуетъ). Супругъ, однако, не можетъ обращаться съ просьбой о признаніи несостоятельнымъ супруга.*)

Возбужденіе дѣла о несостоятельности возможно противъ всѣхъ тѣхъ лицъ, къ которымъ не возбраняется предъявлять иски въ исполнительномъ порядкѣ. Сомнѣнія могутъ возбуждать лица неправоспособныя исполнѣ, которыя сами не могутъ совершать сдѣлокъ, какъ напр. находящіяся подъ опекой. Здѣсь можетъ вызвать споръ вопросъ, отвѣчаютъ ли за дѣйствія, совершенныя другими, т. е. въ данномъ случаѣ—опекунами, лица, состоящія подъ опекой. На этотъ вопросъ законодательства смотрятъ различно. Нѣкоторыя,—

*) Такое постановленіе нашего закона зиждется безусловно на стремленіи оградить нравственное чувство отъ возмущенія, неизбежнаго при допущеніи подобныхъ—если такъ можно выразиться—скандальныхъ процессовъ.

какъ, напр., Англійское, — не допускаютъ отвѣтственности лицъ, состоящихъ подъ опекою, за дѣйствія, совершенныя ихъ опекунами. По французскому законодательству, допускающему несостоятельность только для купцовъ, лица состоящія подъ опекой не могутъ быть признаны несостоятельными, такъ какъ они, въ виду нахождения ихъ подъ опекою, не могутъ быть и купцами. Наше законодательство рѣшаетъ этотъ вопросъ въ томъ смыслѣ, что несостоятельность лица, находящагося подъ опекою по несовершеннолѣттю, можетъ быть признана. Къ такому выводу слѣдуетъ притти, по рѣшенію Сената, который по данному вопросу высказался, что «въ подобныхъ случаяхъ должно быть примѣняемо общее правило, въ силу котораго должникъ можетъ быть признанъ несостоятельнымъ, когда, вслѣдствіе предъявленныхъ на него долговыхъ требованій откроется недостаточность всего его имущества на полное удовлетвореніе сихъ требованій. Ибо нѣтъ основанія предполагать, чтобы законъ при учрежденіи опеки надъ лицами не полноправными имѣлъ въ виду вмѣстѣ съ тѣмъ лишать кредиторовъ этого лица правъ, равномѣрно предоставленныхъ имъ закономъ. Если лицо умершее можетъ быть признано несостоятельнымъ, то нѣтъ законнаго основанія отвергать возможность признанія несостоятельными должниками, по положенію ихъ дѣлъ и имущества, малолѣтнихъ и другихъ неполноправныхъ, потому только что надъ имѣніями ихъ учреждена опека въ порядкѣ семейственномъ; тѣмъ болѣе, что признаніе несостоятельнымъ ни въ чемъ не противорѣчитъ общимъ постановленіямъ закона объ опекѣ сего рода».

Замужняя женщина, которая русскимъ законодательствомъ признается имущественно вполне самостоятельной, можетъ быть объявлена несостоятельной, такъ по торговлѣ, такъ и по другимъ предпріятіямъ и сдѣлкамъ характера неторговаго.

Несостоятельность умершаго допускается вообще всѣми законодательствами. Въ частности же, по нашему законодательству, должникъ считается несостоятельнымъ, когда наслѣд-

ники послѣ умершаго, не вступая въ наслѣдство по несоразмѣрности его съ долгами, отъ принятія онаго отрекутся и о томъ въ судѣ объявятъ, или они по публикаціи на срокъ не явятся, или же кредиторы имъ не повѣрятъ. (Уст. суд. торг. ст. 405 п. 3)».

Слѣдовательно, прямое отреченіе наслѣдниковъ отъ наслѣдства, а также явно выраженное недовѣріе къ наслѣдникамъ со стороны кредиторовъ являются признаками торговой несостоятельности наслѣдодателя, т. е. умершаго, и влекутъ за собою конкурсное производство.

Кредиторы могутъ быть заинтересованы въ объявленіи несостоятельности умершаго, въ виду того, что лежащія на завѣщанномъ имуществѣ долги могутъ крайне невыгодно для нихъ отразиться на цѣнности послѣдняго.

Предоставленіе закономъ кредиторамъ права заявить недовѣріе къ наслѣдникамъ направлено къ огражденію хотя бы на время ихъ интересовъ, могущихъ пострадать отъ ненамѣренно нераціональныхъ или нарочито злостныхъ распоряженій и дѣйствій наслѣдниковъ имущества,—даетъ поводъ полагать, что эти постановленія относятся къ тѣмъ только случаямъ, когда состояніе наслѣдственного имущества удовлетворяетъ условіямъ торговой несостоятельности умершаго. Но въ законѣ сказано, что означенныя постановленія относятся къ тому случаю, когда при смерти лица, производившаго торговлю, не открывается еще его несостоятельности.

Слѣдовательно, кредиторы наслѣдодателя и при совершенно состоятельной массѣ завѣщаннаго имущества могутъ и имѣютъ право заявить недовѣріе къ наслѣдникамъ, въ силу чего наслѣдство подлежитъ ликвидаціи въ конкурсномъ порядкѣ. Въ этомъ случаѣ происходитъ, въ сущности, ликвидація наслѣдства, установленная для огражденія интересовъ кредиторовъ лица, производившаго торговлю, отъ такихъ дѣйствій и распоряженій наслѣдниковъ, которыя могутъ лишить кредиторовъ дѣйствительнаго удовлетворенія, а не объявленіе не-

состоятельности въ техническомъ смыслѣ этого слова. Тогда и осуществленіе наслѣдственныхъ правъ отлагается до окончанія конкурса. Формальный актъ отреченія наслѣдниковъ отъ наслѣдства, поданный въ судъ и основанный на предполагаемой неоплатности долговъ наслѣдодателя, можетъ служить поводомъ къ открытію конкурснаго производства. Неявка наслѣдниковъ въ установленный срокъ къ принятію наслѣдства является признакомъ, создающимъ для кредиторовъ законный поводъ просить судъ о признаніи умершаго несостоятельнымъ должникомъ.

Если говорить о возможности признанія несостоятельными лицъ юридическихъ то съ изданіемъ въ 1884 г. закона о порядкѣ прекращенія дѣйствій частныхъ и общественныхъ установленій краткосрочнаго кредита и «Общаго Устава Россійскихъ желѣзныхъ дорогъ» — вполне опредѣлился взглядъ законодателя на возможность объявленія этихъ лицъ несостоятельными. Хотя относительно торговыхъ товариществъ въ законѣ и не упоминается, но разъ признана закономъ возможность объявленія несостоятельными однихъ юридическихъ лицъ, — такой порядокъ примѣнимъ очевидно, и въ отношеніи другихъ.

При объявленіи торговаго товарищества несостоятельнымъ возникаетъ вопросъ, должны-ли быть съ объявленіемъ несостоятельнымъ товарищества, какъ юридическаго лица, признаны также несостоятельными всѣ его члены. Вопросъ этотъ нашимъ закономъ не предусмотрѣнъ. Но практика руководится здѣсь рѣшеніемъ Граж. Кассац. Департамента, который, признавъ, что объявленіе несостоятельнымъ торговаго дома неравносильно объявленію несостоятельными его товарищей, — установилъ взглядъ, что имущество товарищей торговаго дома не можетъ поступить въ конкурсную массу при объявленіи его несостоятельнымъ и въ конкурсѣ не принимаютъ участія кредиторы товарищей по личнымъ ихъ обязательствамъ, а только кредиторы торговаго дома.

Возбуждаются дѣла о торговой несостоятельности въ коммерческомъ судѣ, а въ тѣхъ мѣстностяхъ гдѣ нѣтъ коммерческихъ судовъ, въ окружныхъ судахъ по мѣсту постоянного или временнаго жительства должника, при чемъ въ послѣднемъ случаѣ какъ должникъ, такъ и кредиторы могутъ просить о переводѣ дѣла въ тотъ судъ, гдѣ должникъ имѣетъ постоянное мѣстожительство.

Просьба о переводѣ дѣла въ судъ по мѣсту жительства должника — не прерываетъ производства дѣла о несостоятельности, и судъ сдѣлавъ опредѣленіе о признаніи должника несостоятельнымъ, означаетъ въ публикаціяхъ о несостоятельности тотъ судъ, куда переносится, по просьбѣ кредиторовъ или должника, дѣло и куда кредиторы должны предъявить свои требованія. Если предъявлено взысканіе въ округѣ того окружнаго суда, гдѣ должникъ не имѣетъ постоянного и даже временнаго жительства, то кредиторы могутъ заявить суду, что дѣло о несостоятельности возбуждено въ другомъ судѣ, и въ такомъ случаѣ судъ не останавливаетъ взысканія, но дѣлаетъ распоряженіе, чтобы взысканныя деньги не выдавались кредиторамъ безъ предоставленія ими залоговъ.

Заявленіе кредитора о возбужденіи дѣла о несостоятельности должно быть въ теченіе двухъ мѣсяцевъ подтверждено свидѣтельствомъ того суда, гдѣ производится дѣло; иначе взысканныя деньги выдаются лицу, по чьей претензіи онѣ были взысканы. Такое же заявленіе можетъ быть сдѣлано суду, въ вѣдомствѣ котораго происходитъ распредѣленіе денегъ между кредиторами, причемъ оно должно быть подано до истеченія шестинедѣльнаго срока. По заявленію какъ и въ первомъ случаѣ, выдача денегъ безъ залога кредиторамъ прекращается, и кредиторъ, подавшій заявленіе, обязывается представить въ теченіе 2-хъ мѣсяцевъ свидѣтельство надлежащаго суда о подачѣ имъ просьбы о признаніи должника несостоятельнымъ.

VII. Конкурсное производство (дѣйствія суда въ дѣлѣ признанія несостоятельности).

Объявленіе судомъ несостоятельности торговой и неторговой. Повѣрка имущественнаго положенія должника. Моментъ начала конкурснаго процесса. Мѣры препятствующія должнику скрыться. Производство публикацій объ открытіи несостоятельности; цѣль и значеніе ихъ. Посылка судомъ повѣстокъ кредиторамъ несостоятельнаго. Назначеніе присяжнаго попечителя. Имущественныя послѣдствія несостоятельности для должника. Моментъ устраненія должника отъ управленія имуществомъ. Присяга или подписка несостоятельнаго въ судѣ. Обжалованіе опредѣленій о несостоятельности. Отказъ въ признаніи несостоятельности по основаніямъ — формальнымъ и матеріальнымъ.

По полученіи заявленія самого должника, о несостоятельности или просьбы кредиторовъ несостоятельнаго, или наконецъ, по собственному усмотрѣнію и заключенію, что въ данномъ дѣлѣ имѣются признаки торговой несостоятельности, —

«Судь, разсмотрѣвъ признаки неоплатности, въ статьяхъ 404, 405 и 407 означенные, и, по призывѣ должника въ тотъ же день, выслушавъ словесныя его объясненія, если не найдетъ въ нихъ основательныхъ причинъ, опровергающихъ достовѣрность сихъ признаковъ, то, не выходя изъ присутствія, объявляетъ его несостоятельнымъ и подписываетъ о томъ свое опредѣленіе (Уст. суд. торг. ст. 409)».

Въ дѣлахъ о несостоятельности неторговой судъ, получивши заявленіе отъ кредиторовъ, вызываетъ въ самый краткій срокъ должника, а получивши заявленіе отъ должника о его несостоятельности, вызываетъ извѣстныхъ суду наличныхъ кредиторовъ и, на основаніи представленныхъ должникомъ и кредиторами свѣдѣній и указаній, разъясняетъ дѣло. Но между

этимъ разъясненіемъ и составленіемъ опредѣленія объ объявленіи должника несостоятельнымъ протекаетъ еще производство по приведенію въ извѣстность всего имущества должника *). Провѣрка имущественнаго положенія должника для суда не всегда обязательна, и судъ по просьбѣ кредиторовъ, можетъ немедленно постановить надлежащее опредѣленіе, если самъ должникъ заявитъ суду о своей несостоятельности, а также, когда представленная въ окружный судъ сумма, вырученная отъ продажи имущества должника, окажется недостаточной для полнаго удовлетворенія всѣхъ предъявленныхъ къ нему претензій и въ тоже время должникъ не указываетъ другого имущества или иного способа уплаты**) и, наконецъ, когда должникъ, по предъявленіи взысканій по его обязательствамъ, скроется изъ мѣста своего пребыванія. Въ этомъ послѣднемъ случаѣ судъ не вызываетъ должника, а разъясняетъ дѣло лишь на основаніи свѣдѣній, доставленныхъ кредиторами***).

Опредѣленіе суда о признаніи должника несостоятельнымъ устанавливаетъ моментъ, съ котораго открывається конкурсный процессъ и измѣняются правовыя отношенія какъ должника, такъ и кредиторовъ.

Послѣ опредѣленія суда объ объявленіи должника несостоятельнымъ принимаются мѣры къ воспрепятствованію должнику скрыться изъ мѣста жительства. Мѣры эти различны въ производствѣ о торговой и неторговой несостоятельности.

«Въ случаѣ торговой несостоятельности должникъ, объявленный несостоятельнымъ, въ тотъ же самый день отдается подъ стражу. Изъ сего общаго правила допускается то только изъятіе, когда открытіе несостоятельности послѣдовало по собственному признанію должника, прежде нежели долги поступили ко взысканію, и когда притомъ наличные его заимодавцы, представъ предъ

*) Уст. гр. суд. ст. 22, прим. къ ст. 140а.

**) Уст. гр. суд. ст. 1400, пр. ст. 26.

***) Уст. гр. суд. ст. 1400, пр. ст. 27.

судъ, сами или чрезъ уполномоченныхъ, изъявлять общее согласіе оставить его на свободѣ, а должникъ въ то же время представить надежное поручительство въ неотлучкѣ его изъ города. (Уст. суд. торг. ст. 410)».

По дѣламъ же о неторговой несостоятельности личное задержаніе замѣняется подпиской о невыѣздѣ.

Дѣлая постановленіе о признаніи должника несостоятельнымъ, судъ вмѣстѣ съ тѣмъ постановляетъ о производствѣ публікаціи. Согласно ст. 410 уст. суд. торг. объявленіе о несостоятельности посылается для троекратной публікаціи въ трехъ, послѣдующихъ одинъ за другимъ, номерахъ Сенатскихъ объявленій, Вѣдомостей обѣихъ столицъ и мѣстныхъ губернскихъ, а также въ издаваемыхъ въ Россіи иностранныхъ газетахъ: одной нѣмецкой и одной — французской. Кромѣ того, такое же объявленіе прибавляется къ дверямъ мѣстныхъ суда и биржи.

Цѣль публікацій о несостоятельности опредѣлена закономъ нижеслѣдующемъ образомъ:

«Силою сихъ объявленій (ст. 413 и 414), всѣ имѣющіе на должникъ какіе-либо иски по имуществу, такъ какъ и тѣ, кои состоятъ ему чѣмъ-либо должными, всѣ заимодавцы его и должники по какому бы то праву ни было, и не взирая на то, что сроки обязательствъ еще не наступили, обязаны въ тотъ судъ, гдѣ открылась несостоятельность, предъявить права свои и обязанности въ слѣдующіе сроки, считая отъ троекратной публікаціи въ послѣднихъ вѣдомостяхъ, въ коихъ содержится объявленіе о несостоятельности: находящіеся въ томъ же городѣ — въ теченіе двухъ недѣль; жительствующіе въ другихъ мѣстахъ Имперіи — въ продолженіе четырехъ мѣсяцевъ, а пребывающіе за границу — не позже одного года (ст. 416 уст. суд. торг.)».

Весьма важное значеніе этихъ публікацій какъ для самого несостоятельнаго должника, такъ и для другихъ лицъ, съ

которыми онъ находится въ имущественныхъ отношеніяхъ, — вытекаетъ изъ текста предыдущей ст. 415 того же устава:

«Силою сихъ объявленій (ст. 413 и 414), во всѣхъ мѣстахъ налагается запрещеніе въ продажѣ и залогѣ на все движимое и недвижимое имущество должника точно такъ же, какъ бы запрещеніе было отъ суда послано прямо въ то мѣсто, въ вѣдомствѣ коего состоитъ имущество».

По исполнительнымъ листамъ, выданнымъ до публикаціи о признаніи должника несостоятельнымъ, взысканія не приостанавливаются; но всѣ суммы, взысканныя по нимъ и не переданныя еще до публикаціи взыскателямъ, представляются въ судъ, производящій дѣло о несостоятельности, и обращаются въ конкурсную массу*).

Кромѣ того судъ посылаетъ особыя повѣстки кредиторамъ должника, если они находятся въ томъ городѣ, гдѣ производится дѣло о несостоятельности, по указанію, сдѣланному суду несостоятельнымъ. Хотя эти кредиторы вызываются судомъ для того, чтобы они приняли участіе въ описи имущества несостоятельнаго, — но съ другой стороны, въ то же время, судъ такимъ образомъ извѣщаетъ кредиторовъ объ объявленіи ихъ должника несостоятельнымъ.

Послѣ объявленія судомъ должника несостоятельнымъ онъ лишается права управлять и распоряжаться своимъ имуществомъ, для чего назначается судомъ особый распорядитель — такъ называемый — *присяжный попечитель*.

Должникъ, признанный судомъ несостоятельнымъ, лишается права совершать какія бы то ни было акты, касающіеся его имущества. Такія послѣдствія для должника послѣ объявленія его несостоятельнымъ объясняются тѣмъ, что возникаетъ опасеніе относительно сохранности оставшагося имущества, которое можетъ быть, путемъ различныхъ сдѣлокъ съ подставными лицами, передано въ чужое владѣніе.

*) Уст. Гражд. Судопр. ст. 12 прим. къ ст. 1400.

По нашему законодательству должникъ устраняется отъ распоряженія своимъ имуществомъ, завѣдываніе которымъ переходитъ къ присяжному попечителю, а затѣмъ къ конкурсному управленію*).

Несостоятельный теряетъ права собственности, какъ это вытекаетъ изъ точнаго смысла закона, гдѣ (пунк. 4 ст. 525 уст. суд. торг.) говорится, что по удовлетворенію всѣхъ кредиторовъ, остатокъ, если таковой окажется, возвращается должнику, какъ его собственность. Лицо, устраненное по объявленіи его несостоятельнымъ отъ управленія своимъ имуществомъ, не теряетъ, однако, своей дѣеспособности, въ силу которой всѣ сдѣлки, совершенныя имъ съ третьими лицами, остаются дѣйствительными, съ тою лишь особенностью, что участвующіе въ конкурсѣ кредиторы имѣютъ право не признавать ихъ силы въ отношеніи конкурснаго имущества.

Говоря о юридической природѣ разсматриваемаго института, профессоръ *Шершеневич***)) находитъ, что «конкурсный процессъ составляетъ особую форму исполнительнаго процесса, который имѣетъ своею задачею равномерное распредѣленіе между всѣми кредиторами цѣнности, какую представляетъ имущество несостоятельнаго въ виду вѣроятной недостаточности его для полнаго удовлетворенія всѣхъ требованій».

И далѣе: «Какъ судебное рѣшеніе открываетъ собою исполнительный процессъ, такъ *судебное опредѣленіе объ объявленіи должника несостоятельнымъ открываетъ собою конкурсный процессъ*». «Права кредиторовъ въ силу закона основываются на признаніи ихъ претензій такъ же, какъ права взыскателя основываются на исполнительномъ мѣстѣ»... «Въ общемъ исполнительномъ порядкѣ мы встрѣчаемъ полную аналогію съ конкурснымъ процессомъ въ отношеніи устраненія должника отъ управленія и распоряженія имуществомъ».

*) Уст. суд. торг. ст. 459.

**) „Курсъ торг. права“ § 203.

Хотя и существует многими раздѣляемое высказанное такимъ извѣстнымъ авторитетомъ въ области иностраннаго и русскаго конкурснаго законодательства, какъ г. Туръ мнѣніе, что «конкурсные законы наши не даютъ прямого отвѣта на вопросъ о томъ, слѣдуетъ-ли признавать распоряженія, совершенныя несостоятельнымъ должникомъ послѣ открытія надъ нимъ конкурса недѣйствительными безусловно или только по отношенію къ кредиторамъ, участвующимъ въ конкурсѣ*)» — тѣмъ не менѣе слѣдуетъ заключить, что по нашему закону всѣ сдѣлки, совершенныя несостоятельнымъ должникомъ, слѣдуетъ считать не только опровержимыми и непризнаваемыми со стороны участвующихъ въ конкурсѣ кредиторовъ, но и недѣйствительными по отношенію ко всѣмъ вообще лицамъ».

Въ справедливости такого вывода убѣждаетъ и самая исторія, касающаяся этого вопроса. Существовавшая въ прежнихъ изданіяхъ нашихъ законовъ ст. 770 т. X ч. 1. категорически воспрещала совершать отъ имени несостоятельныхъ должниковъ какіе-либо вообще акты объ имѣніи или займѣ**). Статья эта перешла въ новѣйшее законодательство изъ банкротскаго устава 1800 года, гдѣ она содержалась въ слѣдующей редакціи: «отъ имени банкрота или на его имя со дня первой о немъ публикаціи не писать никакихъ крѣпостей, обязательствъ, векселей и прочаго подобнаго, а что написано будетъ, ставить въ ничто». Отсюда не остается никакого сомнѣнія въ недѣйствительности вообще всѣхъ учиненныхъ несостоятельнымъ лицомъ сдѣлокъ, по ясному смыслу закона, преемницею котораго была упомянутая статья 770. Поэтому и нашъ Сенатъ прежде держался такого взгляда на этотъ законъ; но въ послѣдствіи измѣнилъ свою первоначальную точку зрѣнія на совершенно противоположную, высказавшись,

*) Туръ „Германскій конкурсный уставъ“.

**) Въ изданіи 1887 года статья эта перенесена въ примѣчаніе къ ст. 708 того же тома и части, въ виду касательства ея до крѣпостныхъ актовъ.

что «тѣ сдѣлки несостоятельнаго, которыя не нарушаютъ интересовъ кредиторовъ, не должны считаться недѣйствительными и ничтожными только потому, что онѣ совершены во время производства дѣла о несостоятельности*)».

Юридическое основаніе для такого вывода Сенать видить въ томъ обстоятельстве, что должникъ продолжаетъ быть собственникомъ конкурсной массы. Однако, такое основаніе нельзя не признать спорнымъ, ибо можно быть и собственникомъ имущества и въ то же время недѣеспособнымъ лицомъ (примѣръ того — непризнаніе нашимъ закономъ дѣеспособности малолѣтнихъ и сумасшедшихъ).

«Не соглашается съ такимъ взглядомъ Сената *Г. Ф. Шершеневичъ*, который утверждаетъ, что «всякія сдѣлки несостоятельнаго должника, совершенныя имъ въ промежутокъ времени между объявленіемъ несостоятельности и прекращеніемъ конкурснаго процесса, безусловно недѣйствительны и никакого иска, основаннаго на нихъ, нельзя предъявлять къ имуществу бывшаго несостоятельнаго должника по окончаніи конкурснаго процесса*)».

«Въ этомъ отношеніи — продолжаетъ цитируемый авторъ: несостоятельный должникъ поставленъ у насъ по закону наравнѣ съ малолѣтнимъ и сумасшедшимъ, одинаково съ ними ограниченъ въ своей дѣеспособности. Съ этой точки зрѣнія наше законодательство рѣзко отличается отъ французскаго и германскаго права въ ихъ современномъ состояніи».

Относительно вопроса съ какого момента должникъ утрачивается отъ управленія и распоряженія своимъ имуществомъ судебная практика признаетъ, что *моментъ* этотъ наступаетъ съ постановленіемъ суда о признаніи должника несостоятельнымъ. Публикація же о несостоятельности въ вѣдомостяхъ въ этомъ отношеніи никакого значенія не имѣетъ, такъ какъ не фактъ публикаціи, а сила судебного опре-

*) Рѣш. Гражд. Касс. Деп. 1896 г. № 67 и др.

**) „Курь торг. права“ § 203, III.

дѣленія влечетъ ограниченія въ сферѣ имущественныхъ и личныхъ правъ*).

Въ отношеніи имущественныхъ правъ здѣсь дѣйствуетъ ст. 478 уст. суд. торг., гласящая:

„Все, что къ несостоятельному во время конкурса дойдетъ, по праву наслѣдства или по какому-либо другому праву, причисляется къ составу его имущества и составляетъ предметъ попеченія и обязанности конкурснаго управленія“.

Несостоятельный должникъ лишается права исать и отвѣчать на судѣ по заключеннымъ обязательствамъ. По нашему законодательству, объявленіе даннаго лица несостоятельнымъ не пріостанавливаетъ производства дѣлъ, находившихся уже въ моментъ объявленія несостоятельности на разсмотрѣніи судебныхъ установленій.

Послѣ того, какъ судъ, согласно ст. 422 уст. суд. торг., вызоветъ въ самый краткій срокъ кредиторовъ несостоятельнаго, проживающихъ въ томъ-же городѣ, — вступаютъ въ дѣйствіе дальнѣйшія двѣ статьи того-же устава, устанавливающія слѣдующее:

„По наступленіи срока, въ присутствіи заимодавцевъ, а буде они не явятся, то въ присутствіи присяжныхъ попечителей, несостоятельный приводится въ судѣ къ присягѣ въ томъ, что онъ при описи имѣнія и смѣтѣ долговъ откроетъ все свое состояніе, безъ малѣйшей утайки и подлога. При чемъ обнадеживается отъ суда, что если бы прежде присяги и покусился онъ на какое-либо сокрытіе своего имѣнія, то настоящимъ признаніемъ изгладится покушеніе; напротивъ, если подлогъ послѣ присяги откроется, то онъ тѣмъ самымъ обличится въ злонамѣренномъ банкротствѣ и безъ пощады подвергнется всѣмъ его послѣдствіямъ (ст. 423 уст. суд. тор.).

*) Рѣш. 4 Деп. Прав. Сен. 1886, № 989.

Если должникъ предъ присягою отзовется, что онъ все́хъ своихъ дѣлъ въ подробности не знаетъ или ихъ не припомнить, и сошлется на своихъ приказчиковъ, тогда призываются въ судъ приказчики и они приводятся также къ присягѣ (ст. 424 уст. суд. торг.).

На практикѣ такой порядокъ *присяги въ судъ* примѣняется лишь *въ судахъ коммерческихъ*; что же касается до *окружныхъ судовъ*, то приводъ къ присягѣ замѣняется здѣсь отобраніемъ отъ должника *подписки* въ томъ, что онъ ничего не скрылъ и не скроетъ изъ своего имущества, подъ опасеніемъ—въ прогивномъ случаѣ—наказанія, какъ за злостное банкротство*).

Опредѣленія суда о признаніи несостоятельности подлежатъ обжалованію въ силу тѣхъ же основаній, которыя признаются достаточными для допущенія обжалованія въ исковомъ производствѣ. Определеніе суда о признаніи несостоятельности,—какъ указываетъ практика, не можетъ быть измѣнено, хотя бы и измѣнились обстоятельства, влѣдствіи которыхъ оно состоялось. По разъясненію Сената определеніе коммерческаго суда по вопросамъ объ объявленіи несостоятельности (или же отказѣ въ томъ), касаясь существа дѣла, не могутъ быть отмѣняемы по вновь открывшимся обстоятельствамъ. Такимъ разъясненіемъ категорически отрицается возможность для суда, признавшаго несостоятельность, прекратить конкурсное производство, влѣдствіе того, что должникъ докажетъ передъ судомъ уменьшеніе суммы требованій.

Судъ послѣ разсмотрѣнія просьбы кредиторовъ или заявленія должника основываясь на формальныхъ или матеріальныхъ причинахъ, можетъ отказать въ признаніи несостоятельности. Формальною причиною можетъ быть неподсудность дѣла, а матеріальною—отсутствіе признаковъ указанныхъ въ законѣ о несостоятельности.

*) Прим. III къ ст. 1400 уст. гражд. суд.

VIII. Присяжный попечитель.

Избраніе или назначеніе присяжнаго попечителя. Порядокъ назначенія. Приводъ къ присягѣ. Обязанности присяжнаго попечителя. Розыскъ имущества. Порядокъ описи имущества. Его уполномочія по управленію имуществомъ несостоятельнаго. Предѣлы его правъ и обязанностей. Присяжный попечитель, какъ предсѣдатель общаго собранія. Право попечителей на полученіе вознагражденія, размѣръ его. Отвѣтственность присяжныхъ попечителей и контроль суда надъ ними.

Послѣ объявленія судомъ должника несостоятельнымъ, онъ лишается права управлять и распоряжаться своимъ имуществомъ, почему судъ немедленно назначаетъ *присяжнаго попечителя*.

Согласно закону кредиторы сами должны указать лицъ, для назначенія присяжнаго попечителя; но такъ какъ кредиторы могутъ этого не исполнить, то судъ самостоятельно назначаетъ попечителя, который, въ случаѣ своего согласія, дѣлаетъ объ этомъ письменное заявленіе суду.

При торговой несостоятельности, если дѣло о ней разсматривается въ коммерческомъ судѣ, присяжный попечитель назначается судомъ по особому списку, который составляется изъ лицъ, избранныхъ для этой цѣли городскими обществами. По этому списку присяжные попечители назначаются по очереди, причемъ, смотря по обширности и сложности торговаго дѣла, по которому объявлена несостоятельность, коммерческій судъ можетъ назначить и нѣсколько присяжныхъ попечителей.

Если дѣло о несостоятельности разсматривается окружнымъ судомъ, то попечители назначаются судомъ по своему усмотрѣнію, преимущественно изъ числа постороннихъ благо-

надежныхъ лицъ или присяжныхъ повѣренныхъ, указанныхъ кредиторами и изъявившихъ письменное согласіе на принятіе этого званія.*)

Такъ какъ закономъ требуется, чтобы судъ назначалъ присяжныхъ попечителей изъ благонадежныхъ лицъ, которыя изъявляютъ на это свое согласіе, то весьма возможно, что судъ, не найдя желающихъ взять на себя обязанности попечителя, становится въ затруднительное положеніе; поэтому въ нашей практикѣ иногда примѣняется назначеніе судомъ присяжнымъ попечителемъ частныхъ или присяжныхъ повѣренныхъ. Сена- томъ разъяснено, что судъ въ правѣ назначать попечителей изъ присяжныхъ или частныхъ повѣренныхъ, не считаясь съ ихъ согласіемъ, и повѣренный, получившій отъ суда указъ, не можетъ уклониться отъ возложенной на него обязанности подъ страхомъ дисциплинарной отвѣтственности.

Попечителемъ ни въ коемъ случаѣ не можетъ быть назначено лицо состоящее въ родственныхъ отношеніяхъ съ несостоятельнымъ, такъ какъ здѣсь является опасность для кредиторовъ, что близкія отношенія между попечителемъ и несостоятельнымъ, могутъ повліять въ ущербъ ихъ интересамъ.

Назначенный попечитель вступаетъ въ отправленіе своихъ обязанностей послѣ установленной присяги.

Присяжный попечитель, если онъ назначенъ въ тотъ же день, когда состоялось опредѣленіе суда о признаніи несостоятельности, долженъ потребовать наложенія ареста судебнымъ приставомъ на все движимое имущество должника въ мѣстѣ его жительства. (До назначенія попечителя опись имущества должника и наложеніе на него ареста производится по распоряженію суда судебнымъ приставомъ). Затѣмъ, попечитель, если таковой назначенъ, или судъ въ самый краткій срокъ, но не болѣе трехъ дней послѣ объявленія несостоятельности, вызываетъ, по указанію самого несостоятельнаго или кредиторовъ, всѣхъ живущихъ въ этомъ городѣ, гдѣ разсматривается

*) Ст. 10 прим. III къ ст. 1400 Уст. Гражд. Судопр.

дѣло о несостоятельности, кредиторовъ несостоятельнаго для описи всего имущества должника и выясненія суммы его долговъ. Въ назначенный срокъ, по прибытіи кредиторовъ, а если они не явились, то при попечителѣ, прежде, чѣмъ приступить къ описи имущества, несостоятельный должникъ приводится къ присягѣ или даетъ подписку въ томъ, что онъ изъ своего имущества ничего не скрылъ и не скроетъ, такъ какъ иначе будетъ подвергнутъ наказанію, какъ за злостное банкротство.

При неторговой несостоятельности, если эта подписка отъ должника уже была отобрана при производствѣ дѣла, вторично при описи не отбирается.

Приступая къ описи имущества, присяжный попечитель и явившіеся кредиторы, принимаютъ всѣ мѣры, чтобы привести въ извѣстность все имущество должника, для чего пользуются указаніемъ должника, его домашнихъ и приказчиковъ и также торговыми книгами и другими письменными документами. Опись должна быть составлена такъ, чтобы ясно опредѣлялось положеніе дѣлъ должника, его задолженность и наличность имущества и капиталовъ, ему принадлежащихъ. Въ случаѣ, если должникъ скрылся, то положеніе дѣла выясняется изъ разспросовъ его жены, совершеннолѣтнихъ дѣтей и приказчиковъ. Изъ описи могутъ быть исключены только предметы и одежда, необходимо нужные для жизни, исключеніе которыхъ предоставляется усмотрѣнію попечителя и кредиторовъ.

При неторговой несостоятельности присяжный попечитель относительно того, какіе предметы должны быть исключены изъ описи, долженъ руководствоваться правилами гражданскаго судопроизводства.

Вещи, которыя принадлежать должнику, но находятся во владѣніи третьихъ лицъ, описи не подлежатъ.

Такимъ образомъ, всему имуществу и долгамъ несостоятельнаго должника составляется опись и вмѣстѣ съ тѣмъ на

основаніи полученныхъ свѣдѣній и изъ книгъ должника составляется предварительный валовой подсчетъ состоянія должника въ долгахъ и имуществѣ, и, за подписью присяжнаго попечителя и всѣхъ лицъ, бывшихъ при описи, вносится въ судъ для вѣдома.*) При неторговой несостоятельности валовой счетъ имущества, на основаніи свѣдѣній, собранныхъ попечителемъ и судебнымъ приставомъ, составляется членомъ окружнаго суда, причемъ членъ суда представляетъ въ судъ валовой счетъ для того, чтобы судъ могъ убѣдиться достаточно ли имущества должника, чтобы удовлетворить всѣхъ кредиторовъ, или нѣтъ.

По представленіи въ судъ отчета объ описи, на присяжнаго попечителя и на личныхъ кредиторовъ возлагается обязанность до открытія конкурса управлять имуществомъ несостоятельнаго должника. Управление имуществомъ несостоятельнаго со стороны попечителя должно имѣть своею задачею чтобы имущество не подвергалось какому - либо ущербу и сохранилось до передачи его въ конкурсъ въ полной неприкосновенности.

Присяжный попечитель и кредиторы могутъ получать всѣ присылаемыя на имя должника деньги и товары по раньше заключеннымъ договорамъ и обязательствамъ, а также платить пошлины получать корреспонденцію, и т. д. Имъ также предоставляется право продавать вещи, подвергающіяся порчѣ, но только съ разрѣшенія суда и съ публичнаго торга.

Отчетъ объ управленіи имуществомъ должника попечитель и кредиторы должны представлять еженедѣльно въ судъ.

По закону, право предъявлять иски и отвѣчать на судѣ послѣ объявленія должника несостоятельнымъ переходитъ къ конкурсному управленію: присяжный попечитель, такимъ образомъ, лишень этого права. Только когда конкурсное управленіе не можетъ быть выбрано по недостатку кредиторовъ, судъ

*) Ст. 15 прим. 3 къ ст. 1400 Уст. Гражд. Судопр.

возлагаетъ на присяжнаго попечителя обязанность предъявленія исковъ и отвѣта по нимъ.

Первое общее собраніе кредиторовъ для выбора кураторовъ и учрежденія конкурснаго управленія присяжный попечитель по закону обязанъ созвать когда большая часть кредиторовъ, по суммѣ претензій, лично или черезъ повѣренныхъ пожелаетъ явиться на собраніе *). Слѣдовательно, отъ усмотрѣнія попечителя зависитъ назначить день, когда должно собраться общее собраніе кредиторовъ. Разъ кромѣ требованія, чтобы явилась большая часть кредиторовъ по суммѣ ихъ претензій, законъ не ставитъ другихъ условій для назначенія дня общаго собранія, — то судебная практика находитъ возможнымъ срокъ созыва собранія опредѣлять временемъ, которое назначается закономъ для предъявленія требованій кредиторовъ, находящихся въ томъ же городѣ, въ которомъ открылось конкурсное производство.

На общемъ собраніи кредиторовъ, въ качествѣ официальнаго лица, обязательно долженъ присутствовать присяжный попечитель.

По учрежденіи конкурснаго управленія присяжный попечитель обязанъ представить ему отчетъ по управленію имуществомъ несостоятельнаго, гдѣ должно быть указаніе на состояніе долговъ и имущества со времени первоначальной описи и предварительнаго валоваго счета, а также, что было учинено попечителемъ вмѣстѣ съ наличными кредиторами въ теченіе этого времени**).

Послѣ передачи управленія имуществомъ несостоятельнаго должника присяжный попечитель за свои труды по управленію имѣетъ право на полученіе вознагражденія. Вознагражденіе это опредѣляется въ размѣрѣ 1 % со всей вырученной суммы, если она меньше 90.000 рублей, если же болѣе, то съ остальной получаетъ $\frac{1}{2}$ % ***). Подъ вырученной сум-

*) Уст. Судопр. Торг. ст. 431.

***) Уст. Судопр. Торг. ст. 456.

***) Уст. Судопр. Торг. ст. 545.

мой подразумевается та сумма, которая подлежит раздѣлу между кредиторами, если же окажется, что выручено больше, чѣмъ слѣдуетъ кредиторамъ, то за излишекъ, который подлежитъ возвращенію несостоятельному, — вознагражденія попечитель не получаетъ. Если послѣ учрежденія конкурснаго управленія обнаружится имущество, принадлежащее несостоятельному, то и оно входитъ въ счетъ всей вырученной суммы. Требованіе о выдачѣ вознагражденія присяжный попечитель долженъ заявить въ конкурсное управленіе, такъ какъ всѣ требованія удовлетворяются конкурснымъ управленіемъ. Въ случаяхъ назначенія по управленію имуществомъ несостоятельнаго нѣсколькихъ попечителей, вознагражденіе дѣлится поровну между ними*). По окончаніи конкурснаго процесса, если собраніе кредиторовъ найдетъ дѣятельность попечителя особо полезной, то оно можетъ назначить ему особое вознагражденіе по своему усмотрѣнію**).

Конкурсное управленіе при вступленіи своемъ въ управленіе имуществомъ несостоятельнаго должника обязано провѣрить отчетъ попечителя. Если конкурсное управленіе найдетъ важныя упущенія въ дѣйствіяхъ попечителя, то оно представляетъ это на разсмотрѣніе общаго собранія кредиторовъ, которое, если усмотритъ, что дѣйствія попечителя нанесли ущербъ конкурсной массѣ, можетъ обратиться съ представленіемъ въ коммерческій судъ о надлежащемъ, съ кого слѣдуетъ, взысканіи. Судъ, на который возложенъ надзоръ за присяжнымъ попечителемъ, со своей стороны обязанъ производить ревизіи по управленію попечителемъ имуществомъ несостоятельнаго, провѣрять представляемые имъ еженедѣльные отчеты и общій счетъ имущества и принимать жалобы на дѣйствія присяжнаго попечителя отъ кредиторовъ и должниковъ. Коммерческій судъ можетъ балагать на попечителя взысканія, притомъ безъ всякихъ ограниченій, въ возмѣщеніе причиненныхъ его дѣйствіями убытковъ. Окружный

*) Уст. Судопр. Торг. ст. 547.

**) Уст. Судопр. Торг. ст. 546.

судъ также можетъ подвергнуть присяжнаго попечителя въ дисциплинарномъ порядкѣ вычету изъ слѣдуемаго ему вознагражденія, не свыше, однако, четвертой части его.

Въ двухъ случаяхъ самъ судъ вынужденъ и обязанъ принимать на себя обязанности конкурсныхъ управленій: 1) когда число наличныхъ кредиторовъ менѣе трехъ*) и 2) когда за удаленіемъ прежнихъ кураторовъ, назначеніе новыхъ невозможно, т. е. когда нѣтъ среди кредиторовъ лица, которое согласно было принять на себя обязанности куратора, а постороннія лица отъ послѣдней обязанности отказываются.

(* Уст. судопр. торг. ст. 443.

IX. Учрежденіе конкурснаго управленія.

Конкурсное управленіе, какъ главный органъ въ конкурсномъ процессѣ. Вопросъ о юридической природѣ конкурснаго управленія въ юридической литературѣ. Учрежденіе конкурснаго управленія. Конкурсное управленіе, какъ присутственное мѣсто. Обязанности конкурснаго управленія. Отношеніе его къ 3-имъ лицамъ и обжалованіе его постановленій. Принятіе судомъ на себя обязанности конкурснаго управленія.

Главнымъ органомъ въ конкурсномъ процессѣ является конкурсное управленіе; поэтому вопросъ о юридической природѣ его представляетъ значительный интересъ. Этому вопросу изъ иностранныхъ юристовъ больше всего посвящаютъ вниманія германскіе, въ изслѣдованіяхъ которыхъ онъ разработанъ весьма обстоятельно. Одни изъ нихъ признаютъ конкурснаго попечителя представителемъ кредиторовъ. *Канштейнъ* сравниваетъ конкурсный процессъ съ ликвидаціей акціонерныхъ товариществъ, причемъ роль общаго собранія акціонеровъ сравниваетъ съ общимъ собраніемъ кредиторовъ; роль наблюдательнаго комитета переноситъ на комитетъ кредиторовъ; наконецъ, роль правленія передаетъ конкурсному попечителю. Къ числу сторонниковъ того же взгляда относится *Колеръ*. Основываясь на сходствѣ конкурса съ организаціей промышленныхъ обществъ, онъ видитъ въ конкурсномъ попечителѣ исполнительный органъ кредиторовъ, которые въ общемъ собраніи выражаютъ свою волю. Нѣкоторые изъ юристовъ считаютъ конкурснаго попечителя за представителя несостоятельнаго должника. Такъ, *Шульце* устанавливаетъ положеніе, что конкурсный попечитель является представителемъ несостоятельнаго должника, а не кредиторовъ; но представителемъ должника — только съ цѣлью осуществленія конкурсныхъ

требованій, т. е. представителемъ должника въ интересѣ кредиторовъ.

Что касается мнѣній русскихъ юристовъ, разсматривающихъ этотъ вопросъ, то—при значительномъ разнообразіи—въ нихъ не содержится какого-либо оригинальнаго или самостоятельнаго взгляда, исключая мнѣнія такого авторитета въ нашей наукѣ гражданского права какъ Г. Ф. Шершеневичъ.

По взгляду профессора *Шершеневича*, конкурсный попечитель представляетъ какъ должника, такъ и кредиторовъ. Основаніе для такого вывода почтенный ученый почерпаетъ въ слѣдующихъ содержащихся въ нашемъ конкурсномъ законодательствѣ положеніяхъ: конкурсное управленіе обязано исполнить свою задачу возможно полнаго удовлетворенія кредиторовъ, стараясь, по возможности, охранить интересы должника. Разъ конкурсный попечитель является защитникомъ какъ интересовъ должника, такъ и интересовъ кредиторовъ, то болѣе естественно сравненіе конкурснаго управленія и конкурснаго попечителя съ органомъ правительственной власти, дѣйствующимъ подъ контролемъ суда. Такое сравненіе еще болѣе подтверждается тѣмъ, что судъ самъ назначаетъ конкурснаго попечителя; кредиторы лишь предлагаютъ кандидатовъ и не могутъ принуждать судъ измѣнить свой выборъ. Конкурсный попечитель обязанъ отчетностью не только передъ кредиторами, но и передъ судомъ. Дѣятельность конкурснаго процесса протекаетъ подъ надзоромъ и съ разрѣшенія суда или его членовъ. Но этимъ основаніи можно сравнить конкурснаго попечителя съ судебнымъ приставомъ, такъ какъ и тотъ, и другой одинаково дѣйствуютъ подъ контролемъ суда; что касается выборовъ конкурснаго попечителя для каждаго конкурснаго процесса, то эти выборы не измѣняютъ положенія дѣла и если бы существовали постоянные конкурсные попечители, которые бы назначались на возникающіе конкурсы,—это нисколько не отразилось бы на теченіи конкурснаго процесса.

Въ нашемъ законодательствѣ нѣтъ точнаго отвѣта по данному вопросу. Говоря объ управленіи имуществомъ несо-

стоятельнаго, законъ устанавливаетъ, что конкурсное управленіе принимаетъ въ свое распоряженіе все дѣла несостоятельнаго и, въ качествѣ уполномоченнаго отъ всехъ заимодавцевъ, управляетъ оными въ пользу ихъ.*) Однако, относительно характера конкурснаго управленія законъ гласитъ: «Конкурсное управленіе есть присутственное мѣсто, составляющее по дѣламъ, ему ввѣреннымъ, нижнюю степень коммерческаго суда. Въ семъ качествѣ оно сносится со всеми судебными и другими мѣстами, имѣетъ свою печать и необходимое число писмоводителей, подъ надзоромъ предсѣдателя.»*)»

Такимъ образомъ, законъ не устанавливаетъ опредѣленной точки зрѣнія на этотъ вопросъ, почему наша практика впадаетъ въ противорѣчія. Такъ, присяжный попечитель въ одномъ случаѣ, является представителемъ только должника и его имущественной массы, а конкурсное управленіе — то представителемъ собственно не должника, а его кредиторовъ, то представителемъ одного должника, то, наконецъ, представителемъ не только должника, но и его кредиторовъ. Признавая конкурсное управленіе ввѣреннымъ кредиторовъ, практика признаетъ несостоятельнаго должника третьимъ лицомъ, и вмѣстѣ съ тѣмъ полагаетъ, что хотя конкурсъ и является, между прочимъ, представителемъ кредиторовъ, но вмѣстѣ съ тѣмъ, по имуществу, онъ преемникъ и самого должника.

Западноевропейскія законодательства въ большинствѣ случаевъ устанавливаютъ правило, въ силу котораго избирается одинъ попечитель. Только въ исключительныхъ случаяхъ допускается избраніе нѣсколькихъ попечителей. Германское законодательство допускаетъ назначеніе нѣсколькихъ попечителей, если управленію подлежитъ цѣлый рядъ отдѣльныхъ предпріятій несостоятельнаго лица; въ такомъ случаѣ каждое изъ нихъ поручается управленію особаго попечителя. По нашему законодательству, конкурсное производство поручается конкурсному

*) Уст. судопр. торг. ст. 459.

**) Уст. судопр. торг. ст. 438.

управленію, которое состоитъ изъ предсѣдателя и двухъ или болѣе членовъ, выбираемыхъ кредиторами. Какъ только преимущественная по суммѣ часть кредиторовъ (лично или черезъ повѣренныхъ), пожелаетъ, попечитель немедленно назначаетъ день собранія для выбора кураторовъ и для учрежденія конкурснаго управленія.*) Въ назначенный попечителемъ день всѣ наличные кредиторы являются въ судъ и, по большинству голосовъ (по размѣру претензій), избираютъ двоихъ или болѣе кураторовъ и одного предсѣдателя изъ числа кредиторовъ несостоятельнаго. Кураторами могутъ быть выбраны и лица постороннія.**)

Такимъ образомъ, въ выборѣ предсѣдателя и членовъ конкурснаго управленія участвуютъ всѣ кредиторы, которые заявили свои претензіи и представили документы. Кредиторы, требованія которыхъ были отвергнуты или признаны спорными, не могутъ участвовать въ общемъ собраніи. Къ общему собранію безусловно не должны быть допущены кредиторы, требованія которыхъ обезпечены залогомъ, какъ не заинтересованные въ исходѣ конкурснаго процесса, а слѣдовательно — и въ учрежденіи конкурснаго управленія.

Закономъ не устраниются отъ участія въ выборахъ въ общемъ собраніи лица, состоящіе въ родствѣ съ несостоятельнымъ должникомъ. Выборы производятся конкурснымъ управленіемъ по большинству голосовъ; если же голоса дѣлятся поровну, то голосъ предсѣдателя даетъ перевѣсъ.***) При этомъ большинство считается не по числу голосовъ, а по количеству долговой суммы.****)

Предсѣдателемъ конкурснаго управленія можетъ быть избранъ присяжный попечитель, если онъ соглашается принять это званіе.*****) Также могутъ быть избраны предсѣдатель, и кураторы какъ изъ кредиторовъ, такъ и изъ постороннихъ лицъ. Только члены судебныхъ мѣстъ, по причинѣ предоставленнаго этимъ мѣстамъ надзора надъ конкурсами,

*) Уст. судопр. торг. ст. 431.

***) Уст. судопр. торг. ст. 434.

****) Уставъ судопр. торг. ст. 440.

*****) Уставъ судопр. торг. ст. 433.

*****) Уставъ судопр. торг. ст. 436.

не могутъ выбираться кураторами,*) хотя бы они и были кредиторами. Выбранный въ кураторы, даже изъ постороннихъ лицъ, т. е. не принадлежащій къ кредиторамъ должника, и утвержденный въ этомъ званіи, съ собственнаго согласія его, не можетъ освободиться отъ принятой имъ на себя обязанности по конкурсу, безъ представленія законныхъ причинъ и безъ надлежащаго ихъ разсмотрѣнія въ судебномъ мѣстѣ, которому конкурсъ подвѣдомъ**).

Присяжный попечитель о лицахъ, выбранныхъ въ председатели и кураторы, сообщаетъ суду. Утвержденіе суда имѣетъ значеніе лишь санкціи произведенныхъ выборовъ—удостоверенія, что выборы произведены были съ соблюденіемъ всѣхъ требуемыхъ закономъ условій. Отказъ въ утвержденіи, вслѣдствіе недовѣрія къ избраннымъ лицамъ со стороны суда, представляется совершенно незаконнымъ. Въ случаѣ, если въ двѣ недѣли, считая отъ перваго назначеннаго собранія, кураторы не будутъ выбраны, судъ имѣетъ право назначить своею властью составъ конкурснаго управленія.***) Въ этомъ случаѣ судъ, по донесенію присяжнаго попечителя, назначаетъ, изъ числа кредиторовъ, заявившихъ до этого времени свои претензіи, кураторовъ и председателя. Кредиторы не въ правѣ отклониться отъ судебного назначенія. Если же число такихъ кредиторовъ менѣе трехъ, то конкурсъ не учреждается, а обязанности его исполняются самимъ судомъ.****) Объ учрежденіи конкурснаго управленія публикуется въ сенатскихъ объявленіяхъ, въ столичныхъ вѣдомостяхъ, а также въ полиціи и на биржѣ. Всѣ дѣла, просьбы и отношенія, принадлежащія къ конкурсной массѣ, поступаютъ непосредственно въ конкурсное управленіе. Сюда же передается и все дѣлопроизводство о несостоятельности, бывшее въ судѣ.*****)

*) Уставъ судопр. торг. ст. 449.

***) Уставъ судопр. торг. ст. 448.

****) Уст. судопр. торг. ст. 435.

*****) Уст. судопр. торг. ст. 443.

*****) Уст. судопр. торг. ст. 440.

Судъ увѣдомляетъ почтовое учрежденіе съ указаніемъ мѣста нахожденія конкурса, именъ членовъ его и кто изъ нихъ уполномоченъ получагь съ почты письма.

Конкурсное управленіе заводитъ шнуровую книгу за подписью кураторовъ для записыванія требованій и долговъ, предъявленныхъ кредиторами. Въ эту книгу записываются заявленія кредиторовъ конкурсному управленію, съ какого времени возникъ долгъ по ихъ претензіямъ, документъ, на которомъ онъ основывается, и сумма его, такъ какъ самыя документы, которыми подтверждаются претензіи къ несостоятельному кредиторамъ, не представляются при этомъ конкурсному управленію. Впослѣдствіи, въ назначенный срокъ, кредиторы представляютъ и самыя документы; если же они этого не исполняютъ, то долги ихъ исключаются изъ счета долговъ несостоятельнаго.*)

При вступленіи конкурса въ управленіе, присяжный поначальникъ представляетъ ему отчетъ: 1) о состояніи долговъ и имущества со времени первоначальной описи и предварительнаго валового счета; 2) о всемъ, что имъ, вмѣстѣ съ наличными займодавцами, было за это время сдѣлано и по какимъ разрѣшеніямъ.**) Въ случаѣ отказа суда утвердить составъ конкурснаго управленія, по предписанію суда назначается новое общее собраніе кредиторовъ для избранія предсѣдателя и кураторовъ.

*) Уст. судопр. торг. ст. 491, 492.

**) Уст. судопр. торг. ст. 456.

Х. Обязанности и дѣятельность конкурснаго управленія.

Управленіе имуществомъ несостоятельнаго, какъ первая обязанность конкурса, и значеніе ея. Заключеніе конкурса о свойствѣ несостоятельности. Отвѣтственность членовъ конкурснаго управленія. Участіе кредиторовъ въ конкурсномъ процессѣ. Права и обязанности ихъ. Значеніе общаго собранія кредиторовъ. Розысканіе имущества должника. Новая оцѣнка его. Анулированіе сроковъ. Взысканія по требованіямъ, принадлежащимъ несостоятельному должнику въ отношеніи третьихъ лицъ. Составъ конкурсной массы. Искъ объ истребованіи ошибочно попавшаго въ конкурсную массу имущества. Имущество, освобождаемое отъ ареста.

Задачи и объемъ дѣятельности конкурснаго управленія въ нашемъ законодательствѣ изложены слѣдующимъ образомъ:

«Обязанности конкурснаго управленія суть: 1) управлять имуществомъ; 2) дальнѣйшимъ розысканіемъ имущества и долговъ несостоятельнаго привести все его положеніе въ окончательную извѣстность; 3) произвести новую оцѣнку имѣнія, сколь можно къ истинной цѣнѣ его близкую; 4) составить общій счетъ и предположеніе о порядкѣ и количествѣ удовлетворенія заимодавцевъ; 5) представить заключеніе свое о причинахъ несостоятельности и о свойствѣ ея; 6) опредѣлить положеніе несостоятельнаго во время производства конкурса. (ст. 458 Уст. суд. торг.)».

Такимъ образомъ, на конкурсное управленіе, прежде всего, возлагается *обязанность управлять имуществомъ несостоятельнаго*. Управленіе это должно заключаться не въ продолженіи торговой дѣятельности несостоятельнаго должника, которая съ объявленіемъ несостоятельности прекращается, а въ принятіи всѣхъ мѣръ къ тому, чтобы имущество, ока-

завшееся у несостоятельнаго, не потерпѣло какого-либо ущерба въ смыслѣ пониженія его стоимости и вслѣдствіе этого уменьшенія суммы, долженствующей быть обращенной на удовлетвореніе кредиторовъ.

Затѣмъ конкурсное управленіе должно производить дальнѣйшее розысканіе имущества и долговъ несостоятельнаго и привести въ окончательную извѣстность его положеніе. При розысканіи имущества несостоятельнаго должника конкурсное управленіе должно не ограничиваться только показаніями должника, но принимаетъ всѣ возможныя мѣры.

Въ виду того, что въ конкурсное управленіе дѣлаются заявленія и тѣми кредиторами, которые не успѣли этого сдѣлать ранѣе, конкурсному управленію представляется полная возможность установить съ точностью положеніе имущества несостоятельнаго должника и произвести новую оцѣнку имѣнія возможно ближе къ истинной.

Конкурсное управленіе, опредѣливъ все количество долговъ несостоятельнаго должника и установивъ точно количество имущества, имѣетъ возможность подсчитать, сколько придется получить кредиторамъ для раздѣла между ними соответственно суммѣ претензій, а также составить расчетъ общему собранію о порядкѣ удовлетворенія кредиторовъ. Такъ какъ конкурсное управленіе, приводя въ извѣстность имущество и долги несостоятельнаго должника, можетъ вполне обстоятельно ознакомиться съ дѣйствительнымъ положеніемъ дѣла и съ причинами, вызвавшими крахъ торговой дѣятельности должника, — то законъ возлагаетъ на конкурсное управленіе обязанность представить заключеніе свое о причинахъ несостоятельности и свойствѣ ея. Заключеніе конкурснаго управленія опредѣляетъ, была-ли вызвана несостоятельность несчастнымъ стеченіемъ обстоятельствъ, или вслѣдствіе неосторожности, или, наконецъ, вслѣдствіе злого умысла со стороны несостоятельнаго должника. Также конкурсное управленіе самостоятельно опредѣляетъ положеніе несостоятельнаго во время конкурса.

Въ огражденіе кредиторовъ отъ злоупотребленій конкурса существуетъ: слѣдующее законоположеніе:

О положеніи конкурснаго производства конкурсное управленіе представляетъ срочныя вѣдомости суду и даетъ, по требованію, всѣ необходимыя свѣдѣнія.

Что касается денегъ, подлежащихъ полученію несостоятельнымъ должникомъ, то въ этомъ отношеніи установлено закономъ:

Поступающія въ конкурсное управленіе суммы, если онѣ будутъ превышать триста рублей и не нужны для безотлагательнаго употребленія, отсылаются конкурсами въ конторы и отдѣленія Государственнаго банка, съ выдачею вообще денегъ кредиторамъ не иначе, какъ по согласію того суда, которому конкурсъ подвѣдомъ (ст. 450 Уст. суд. торг.).

Конкурсное производство должно быть закончено черезъ 1 1/2 года послѣ первой публикаціи.

Отвѣтственность предсѣдателя и кураторовъ закономъ опредѣляется такъ, что они подвергаются въ дисциплинарномъ порядкѣ, по опредѣленію окружнаго суда, вычету изъ слѣдующаго имъ вознагражденія не свыше, однако, четвертой части. За важныя преступленія по должности эти лица предаются суду судебными палатами и судятся окружными судами.*) Коммерческіе суды также имѣютъ право подвергать членовъ конкурснаго управленія дисциплинарному взысканію въ неограниченномъ размѣрѣ. Въ случаяхъ неисполненія предписаній суда или особенно важныхъ злоупотребленій, предсѣдатель и кураторы могутъ быть отрѣшены отъ должности и преданы уголовному суду.**) Отрѣшеніе кураторовъ отъ должности можетъ быть произведено не только судомъ, но и общимъ собраніемъ кредиторовъ, и о перемѣнѣ предсѣдателя послѣднее должно представить суду, который не въ правѣ отказать въ просьбѣ и долженъ утвердить новое лицо.***) Предсѣдатель

*) Уст. гражд. судопр. ст. 1400 пр ст. 16.

**) Уст. судопр. торг. ст. 456 п. 5.

***) Уст. судопр. торг. ст. 521.

и кураторы также являются ответственными передъ всѣми кредиторами за свои дѣйствія, могущія принести какой-либо ущербъ ихъ интересамъ. Вознагражденіе за свои труды по управленію имуществомъ и веденію дѣлъ конкурснаго производства председатель и кураторы получаютъ въ размѣрѣ 20% со всей вырученной изъ имѣнія несостоятельнаго суммы. Въ практикѣ возбуждаетъ сомнѣніе вопросъ: слѣдуетъ ли причислять ко всей вырученной суммѣ деньги, полученныя вслѣдствіе дѣятельности присяжнаго попечителя, или же считать только сумму, вырученную конкурснымъ управленіемъ? Рѣшается этотъ вопросъ въ большинствѣ случаевъ въ томъ смыслѣ, что къ вырученной конкурсомъ суммѣ причисляется и сумма, вырученная присяжнымъ попечителемъ. Получаютъ вознагражденіе председатель и кураторы, по разъясненію Сената, не ранѣе окончанія всего конкурснаго производства, по утвержденіи расчета окончательнымъ общимъ собраніемъ кредиторовъ.

Что касается кредиторовъ, то они принимаютъ участіе въ конкурсномъ процессѣ, какъ самостоятельныя, единичныя лица или же какъ общее собраніе, которое дѣлаетъ постановленія отъ лица всѣхъ кредиторовъ и, такимъ образомъ, является органомъ, выражающимъ волю всѣхъ кредиторовъ. Каждый изъ кредиторовъ можетъ вступать или не вступать въ дѣло о несостоятельности до учрежденія конкурснаго управленія и можетъ приносить жалобы на рѣшенія судебныхъ установленій. Закономъ также предоставляется право кредитору получать нужныя ему свѣдѣнія о состояніи массы отъ кураторовъ конкурснаго управленія. Крімъ того, кредиторъ можетъ ходатайствовать передъ окружнымъ судомъ объ истребованіи отъ конкурснаго управленія свѣдѣній о положеніи конкурснаго дѣла съ цѣлью обрѣзизованія, а также можетъ принести жалобу въ судъ на медленное производство дѣла.*) Кредиторы принимаютъ участіе въ описи имущества и составленіи предварительной смѣты долговъ, присутствуютъ при присягѣ несостоятельнаго должника, уча-

*) Уст. судопр. торг. ст. 446 п. 4.

ствують въ составленіи валоваго счета, который, за подписью попечителя и всѣхъ присутствовавшихъ кредиторовъ, вносится для свѣдѣнія въ судъ; содѣйствуютъ присяжному попечителю въ управленіи конкурсною массою, а потому они принимаютъ всѣ присылаемыя на имя несостоятельнаго письма, деньги и товары, платятъ пошлины и т. п.; они вмѣстѣ съ попечителемъ приступаютъ къ продажѣ цѣнныхъ вещей, когда дано будетъ судомъ разрѣшеніе. *) Также на кредиторовъ закономъ возлагается обязанность по опредѣленію суммы, которая нужна для содержанія несостоятельнаго и его семейства, по опредѣленію свойства несостоятельности, отъ котораго зависитъ освободить должника изъ подъ стражи, если онъ подвергнутъ задержанію, такъ какъ для этого нужно общее согласіе наличныхъ кредиторовъ. Общее собраніе кредиторовъ составляютъ всѣ признанные конкурснымъ управленіемъ кредиторы. Кредиторы-же, не заявившіе своихъ претензій, для занесенія ихъ въ книгу конкурснаго управленія, не допускаются въ общее собраніе, хотя бы они и имѣли исполнительные листы. Не допускаются также на общее собраніе кредиторы, требованія которыхъ признаны спорными или отвергнуты судомъ, и обеспеченные недвижимымъ залогомъ. Общее собраніе для учрежденія конкурснаго управленія созывается присяжнымъ попечителемъ по окончаніи приведенія въ извѣстность имущества несостоятельнаго. При окончаніи конкурснаго производства общее собраніе созывается конкурснымъ управленіемъ, которое также можетъ созвать общее собраніе, если усмотритъ въ отчетѣ присяжнаго попечителя какія-либо упущенія или вредныя для массы распоряженія.***) О времени созыва общаго собранія для окончательныхъ распоряженій публикуется въ вѣдомостяхъ за недѣлю до его созыва. Для дѣйствительности собранія законъ не устанавливаетъ никакого правила, и поэтому практика сдѣлала такое заключеніе, что присут-

*) Уст. судопр. торг. ст. 422—429.

**) Уст. судопр. торг. ст. 457,

ствіе въ окончательномъ общемъ собраніи, кромѣ членовъ управленія, только одного кредитора не служитъ основаніемъ къ признанію совѣщанія по этой причинѣ недѣйствительнымъ. Опредѣленія постановляются въ общихъ собраніяхъ кредиторовъ большинствомъ голосовъ, которые считаются не по числу лицъ, подающихъ голосъ, а по количеству долговой суммы. Относительно мировыхъ сдѣлокъ требуется большинство $\frac{3}{4}$ признанныхъ претензій кредиторовъ. *) На общихъ собраніяхъ предсѣдательствуетъ лицо, избранное кредиторами передъ открытіемъ собранія. На общее собраніе закономъ возлагаются слѣдующія обязанности: оно избираетъ членовъ конкурснаго управленія; по указанію конкурснаго управленія, если найдетъ вреднымъ дѣйствія присяжнаго попечителя, подаетъ въ судъ представленіе о взысканіи съ него; провѣряетъ общій счетъ имущества и долговъ и разсматриваетъ отчетъ конкурснаго управленія о его дѣйствіяхъ; утверждаетъ расчетъ удовлетворенія кредиторовъ; разрѣшаетъ вопросъ о злоупотребленіяхъ конкурснаго управленія; утверждаетъ мировую сдѣлку; назначаетъ сроки продажи не проданнаго еще имущества. Иностранныя законодательства допускаютъ для наблюденія за дѣйствіями конкурснаго управленія учрежденіе комитета кредиторовъ, который является посредникомъ между конкурснымъ управленіемъ и общимъ собраніемъ, выясняя дѣйствія и распоряженія управленія. Въ русскомъ законодательствѣ подобное учрежденіе не допускается. Несостоятельный должникъ послѣ объявленія судомъ о несостоятельности, по закону, подвергается личному задержанію; но конкурсное управленіе, признавъ, ознакомившись съ дѣломъ, несостоятельность несчастною, можетъ не только протестовать противъ заключенія должника подъ стражу, но даже постановить опредѣленіе объ освобожденіи изъ-подъ стражи уже заключеннаго, причемъ это опредѣленіе должно быть утверждено судомъ. *)

*) Уст. судопр. торг. ст. 542—517.

**) Уст. судопр. торг. ст. 512.

Когда въ конкурсномъ дѣлѣ, производящимся въ окружномъ судѣ, не могло быть учреждено конкурсное управленіе по недостатку кредиторовъ и обязанности его выполняются присяжнымъ попечителемъ, должникъ въ правѣ просить о замѣнѣ прежняго попечителя другимъ лицомъ. Конкурсное управленіе, въ случаѣ просьбы должника, должно, по предписанію суда, выдавать ему свѣдѣнія о положеніи конкурснаго дѣла.

Прежде всего, по принятіи въ свое завѣдываніе имущества несостоятельнаго должника, конкурсное управленіе принимаетъ мѣры къ охраненію этого имущества отъ перехода въ другія руки. Для этого дѣлается запрещеніе на недвижимое имущество и подвергается аресту движимое имущество должника. Запрещеніе на имущество должника налагается вмѣстѣ съ опредѣленіемъ суда объ объявленіи несостоятельности и публикаціею объ этомъ въ газетахъ. Силою сихъ объявленій, говорится въ законѣ, во всѣхъ мѣстахъ налагается запрещеніе продажи и залога всего движимаго и недвижимаго имущества должника, точно также, какъ бы запрещеніе было отъ суда послано прямо въ то мѣсто, въ вѣдомствѣ котораго состоитъ имущество.*) Такимъ образомъ запрещеніе дѣлается съ момента публикаціи о несостоятельности. Арестъ на движимое имущество должника производится судебнымъ приставомъ по требованію присяжнаго попечителя или, если попечитель еще не назначенъ, по распоряженію суда. Запрещеніе и арестъ, наложенные на имущество несостоятельнаго должника, продолжаютъ сохранять свою силу въ теченіе всего конкурснаго процесса, до продажи.**)

Наличные кредиторы, какъ установлено практикой, не въ правѣ просить о снятіи запрещенія или ареста, установленныхъ въ интересѣ всѣхъ вообще кредиторовъ. Конкурсное управленіе, при розысканіи имущества несостоятельнаго должника, не должно ограничиваться только тѣми свѣдѣніями, которыя представили креди-

*) Уст. судопр. торг. ст. 415.

***) Уст. судопр. торг. ст. 430.

торы и должникъ, но должно само собрать данныя объ его имуществѣ. Законъ указываетъ, какими правилами должно руководствоваться конкурсное управленіе при розысканіи имущества и опредѣленіи того, принадлежитъ-ли оно несостоятельному. Къ имуществу несостоятельнаго принадлежитъ не только наличное имущество его, но и долги его на другихъ не только по векселямъ и другимъ долговымъ обязательствамъ, но и по счетамъ и книгамъ; затѣмъ сюда же относятся договоры, заключенные несостоятельнымъ, но съ той или другой стороны неисполненные; части должника въ компаніяхъ и т. д.**) Облегчается задача конкурснаго управленія по розыску имущества несостоятельнаго тѣмъ, что, по закону, силою объявленій о несостоятельности всѣ тѣ, кои состоятъ ему чѣмъ-либо должными, по какому бы то обязательству ни было, и невзирая на то, что сроки обязательствъ еще не наступили, обязаны въ тотъ судъ, гдѣ открылась несостоятельность, предъявить свои претензіи.**)

Взысканія по требованіямъ, принадлежащимъ несостоятельному должнику въ отношеніи третьихъ лицъ, производятся конкурснымъ управленіемъ по наступленіи срока, если не послѣдовало добровольнаго исполненія. Обязанное несостоятельному лицо, послѣ объявленія несостоятельности, должно исполнить свое обязательство въ отношеніи конкурснаго управленія, которое распоряжается имуществомъ, а не должника. Исполненіе по обязательству, совершенное въ отношеніи должника, если онъ не передалъ полученнаго въ конкурсъ, можетъ повлечь за собою вторичное исполненіе. Вещи, отданныя на сохраненіе другому лицу, также должны быть включены въ конкурсную массу. По закону, если отдавшій вещи на сохраненіе будетъ объявленъ несостоятельнымъ, то принявшій отъ него вещи на сбереженіе долженъ заявить о томъ суду или конкурсному управленію въ установленные публикаціей сроки.**) Неисполненіе этой обязанности по ка-

*) Уст. судопр. торг. ст. 477.

**) Уст. судопр. торг. ст. 416.

***) Т. X. ч. 1. ст. 2120.

кимъ-либо непреодолимымъ препятствіямъ, а не по небрежности, не влечетъ никакой отвѣтственности для поклаженпріемщика, если онъ объявитъ еще во время продолжающагося конкурснаго процесса.*) Кто о находившейся у него на сохраненіи вещи несостоятельнаго не объявитъ ни до назначеннаго публикаціей срока, ни во все время учрежденнаго надъ нимъ конкурса, тотъ, если это учинено не по уговору съ несостоятельнымъ и вообще безъ противозаконнаго намѣренія, сверхъ отобранія отъ него вещи несостоятельнаго должника, подвергается взысканію 20% съ цѣны вещи, бывшей у него на храненіи.**)

Если несостоятельный должникъ посылалъ для продажи товары на комиссію или покупалъ черезъ комиссіонеровъ, то является вопросъ, до какихъ поръ товары, посланные для продажи, принадлежать несостоятельному, какъ коммитенту, и когда товары, присланные для комиссіонеровъ, становятся его собственностью. Этотъ вопросъ разрѣшается закономъ отъ 21-го апрѣля 1910 года, который постановляетъ, что находящіеся у комиссіонера товары, присланные ему коммитентомъ, признаются собственностью послѣдняго, причемъ это постановленіе сохраняетъ силу и въ случаѣ объявленія комиссіонера или коммитента несостоятельнымъ должникомъ. Товары, купленные комиссіонеромъ за счетъ коммитента и находящіеся уже въ распоряженіи комиссіонера, признаются собственностью коммитента, и это положеніе не измѣняется несостоятельностью самого комиссіонера. Къ составу имущества несостоятельнаго причисляется все, что во время конкурснаго процесса дойдетъ къ нему по праву наслѣдства.***) Приобрѣтенное путемъ наслѣдства имущество входитъ въ конкурсную массу только по очищеніи отъ всѣхъ лежащихъ на немъ долговъ, такъ что его кредиторы не обязаны входить въ состязаніе съ кредиторами наслѣдника. Такъ какъ имущество

*) Т. X. ч. 1. ст. 2123.

***) Т. X. ч. 1. ст. 2121.

***) Уст. судопр. торг. ст. 478.

несостоятельнаго можетъ быть въ общемъ владѣніи съ другими лицами, то является необходимость выдѣлить его для включенія въ конкурсную массу. Въ такихъ случаяхъ конкурсное управленіе можетъ требовать раздѣла имущества, какъ замѣститель несостоятельнаго должника. Если несостоятельный должникъ обладаетъ имуществомъ въ общемъ владѣніи и при томъ существуетъ соглашеніе, что раздѣла не можетъ быть, то въ такомъ случаѣ конкурсное управленіе имѣетъ право продать принадлежащую должнику часть, причемъ другіе соучастники сохраняютъ права преимущественной покупки. Въ составу имущества несостоятельнаго принадлежатъ также части его въ компаніяхъ или товариществахъ. Эти части несостоятельнаго въ товариществахъ, компаніяхъ, акціонерныхъ обществахъ должны быть выдѣлены и обращены въ конкурсную массу. Если же части несостоятельнаго должника не могутъ быть выдѣлены, то онѣ должны быть проданы. Имущественную цѣнность представляютъ права авторовъ литературныхъ, художественныхъ и музыкальныхъ произведеній, а также различныхъ изобрѣтеній. Эти права даютъ возможность авторамъ извлекать изъ своихъ произведеній, выпуская ихъ для общественнаго пользованія, матеріальную выгоду. Конкурсное управленіе не лишается права извлечь изъ авторскихъ правъ въ пользу конкурсной массы возможную выгоду, но законъ ограничиваетъ эти права кредиторовъ нѣкоторыми условіями. Если произведеніе еще не закончено и авторъ не считаетъ возможнымъ его выпустить въ обращеніе, то кредиторы не могутъ, противъ воли автора, продать такое произведеніе. Наше законодательство говоритъ, что рукописныя сочиненія и переводы не подлежатъ публичной продажѣ по взысканію кредиторовъ безъ согласія автора, если онъ живъ, или его наслѣдниковъ, если онъ умеръ. *) Такъ какъ нашъ законъ не разрѣшаетъ продажу рукописей и даже напечатанныхъ, но не обращенныхъ въ продажу книгъ, то и произведенія живописи

*) Уставъ граждан. судопр., ст. 1041.

или скульптуры, находящіяся еще въ мастерской, не могутъ быть подвергнуты продажѣ. Въ случаѣ несостоятельности издателя, у котораго имѣются прибрѣтенныя имъ отъ авторовъ рукописи, такія рукописи, а равно и права на изданіе ихъ подлежатъ продажѣ только съ тѣмъ, чтобы лицо, прибрѣтающее эти права, обязалось исполнить все условія, заключенныя первымъ издателемъ. *) Конкурсное управленіе, хотя и имѣетъ право пользоваться выгодами отъ продажи вынужденныхъ уже въ обращеніе произведеній, но передать своихъ правъ другому лицу не можетъ, такъ какъ не получаетъ права литературной или художественной собственности.

Изъ имущества, составляющаго по описи конкурсную массу, могутъ быть истребованы вещи, которыя попали въ опись имущества несостоятельнаго должника по ошибкѣ и принадлежать не ему, а другимъ лицамъ. Въ силу закона движимое и недвижимое имущество, находящееся у несостоятельнаго или въ залогѣ, или на сохраненіи, или же для обработки, когда несостоятельный есть фабрикантъ или ремесленникъ, считается ему не принадлежащимъ и возвращается хозяину. **) Такимъ образомъ, нашъ законъ даетъ право собственнику вещей, попавшихъ въ конкурсную массу, требовать возвращенія ихъ обратно. Особенное значеніе вопросъ о выдачѣ вещей изъ конкурсной массы имѣетъ при несостоятельности комиссіонера. Товары, присланные комитентомъ и находящіяся еще въ его распоряженіи, признаются собственностью комитента даже въ случаѣ объявленія комиссіонера несостоятельнымъ. ***) Когда же товары, высланные на комиссію, хотя еще не приняты, но ясно доказано будетъ, что они до открытія конкурснаго процесса проданы третьему лицу, и деньги за нихъ уже получены до этого момента, то комитентъ удовлетворяется въ покушную суммѣ наравнѣ съ прочими кредиторами, а товары выдѣляются въ пользу третьяго

*) Уставъ гражд. судопр., ст. 1042.

***) Уст. судопр. торг. ст. 566.

***) Законъ отъ 22 апрѣля 1910 года. ст. 17.

лица изъ конкурсной массы. *) Если деньги за проданный товар поступили въ конкурсную массу, т. е. уже по объявленіи несостоятельности, то онѣ поступаютъ полностью къ коммитенту. Если платежъ за товаръ еще не послѣдовалъ, то право на конкурсную сумму переходить, въ силу закона, къ коммитенту. Относительно комиссіи по покупке законъ устанавливаетъ, что находящіеся въ распоряженіи комиссіонера товары, купленные за счетъ коммитента, признаются собственностью послѣдняго. Относительно продавца примѣняются общія правила по покупке и продажѣ съ нѣкоторыми условіями. Такъ, если покупка совершена въ послѣдніе 10 дней не въ кредитъ и продавецъ еще не получилъ денегъ, то за нимъ сохраняется право собственности и онъ можетъ получить товары обратно. Если же покупка совершена до конкурснаго производства, хотя бы не въ кредитъ, ранѣе 10 дней, продавецъ теряетъ право собственности и товары остаются въ конкурсной массѣ. **) Такъ какъ нашимъ закономъ допускается раздѣленіе имущества супруговъ и признается возможность обладанія каждымъ изъ супруговъ собственнымъ имуществомъ, то несостоятельность одного изъ супруговъ не можетъ вызвать отвѣтственность своимъ имуществомъ другого супруга. Супругъ можетъ заявить свои права относительно имущества при описи и арестѣ его въ началѣ конкурснаго процесса. По закону при несостоятельности одного изъ супруговъ подвергается описи и продажѣ вся движимость, находящаяся въ общей квартирѣ. Исключаются изъ описи при торговой несостоятельности вещи, которыя несомнѣнно принадлежать женѣ, а также вещи, о принадлежности которыхъ женѣ будутъ доставлены достовѣрныя доказательства. Къ вещамъ, по закону не могущимъ быть арестованными, относятся: 1) женскія платья и бѣлье; 2) половина мебели, находящейся въ общей квартирѣ, и половина посуды; 3) половина столо-

*) Уст. судопр. торг., ст. 403.

**) Уст. судопр. торг. ст. 470.

ваго серебра; 4) половина экипажей, лошадей, упряжи; 5) дѣтское платье и бѣлье. Прочее имущество все поступаетъ въ конкурентную массу, если не будетъ доказано, что оно приобрѣтено на средства жены. По закону, признается собственнымъ имуществомъ жены ея приданое, затѣмъ имущество, доставшееся ей по наслѣдству или по дарственнымъ записямъ и по другимъ актамъ отъ ея родителей, родственниковъ или даже постороннихъ лицъ, или имущество, приобрѣтенное на капиталы, доставшіеся женѣ отъ тѣхъ же лицъ указаннымъ путемъ. Купленное на эти капиталы имѣніе мужа, при его несостоятельности, считается приобрѣтеннымъ недобросовѣстно, и для изъятія его изъ конкурентной массы требуется представить доказательства, что оно куплено не на капиталы, полученные ею отъ мужа. Если женою производится отдѣльная отъ мужа торговля, собственнымъ имѣніемъ ея признается все то, что составляетъ ея особый торговый капиталъ, и то, что на основаніи представленныхъ купеческихъ книгъ окажется приобрѣтеннымъ ею посредствомъ торговыхъ оборотовъ этого капитала.

Наконецъ, признается собственностью жены все, приобрѣтенное ею на какіе бы то не были капиталы, если со времени приобрѣтенія прошло не менѣе десяти лѣтъ. Собственностью дѣтей считается все дошедшее къ нимъ: а) по наслѣдству отъ матери, родственниковъ или постороннихъ лицъ, только не отъ отца; в) по дарственнымъ, роднымъ или инымъ записямъ отъ матери, родственниковъ или лицъ постороннихъ; с) все, приобрѣтенное ими на капиталы, дошедшіе къ нимъ также отъ матери, родственниковъ или постороннихъ лицъ; d) въ случаѣ, когда сыномъ или дочерью несостоятельнаго должника производится отдѣльная торговля, собственнымъ имѣніемъ ихъ признается все то, что составляетъ ихъ особый капиталъ, и то, что, на основаніи представленныхъ купеческихъ книгъ, окажется приобрѣтеннымъ ими посредствомъ торговыхъ оборотовъ этого капитала. Несмотря на то, что

цѣль конкурснаго производства заключается въ томъ, чтобы равномерно распределить между всѣми кредиторами принадлежащее несостоятельному должнику имущество, — законъ допускаетъ для кредиторовъ, которыхъ право обезпечено залогомъ, исключеніе и они удовлетворяются изъ той части имущества, которая обезпечиваетъ взысканіе, съ устраненіемъ прочихъ кредиторовъ. Преимущество это дается кредиторамъ съ залоговымъ правомъ въ виду того, что они только на такихъ условіяхъ довѣряли, что предметъ залога послужитъ для удовлетворенія ихъ претензій. Такой кредиторъ имѣетъ право на цѣнность залога только въ размѣрѣ его претензіи, поэтому цѣнность заложенной вещи, превышающая сумму долга, возвращается въ конкурсную массу. *) Если цѣнность залога недостаточна для покрытія всего требованія, кредиторъ не можетъ участвовать въ раздѣлѣ конкурсной массы въ качествѣ личнаго кредитора по недостаточной суммѣ. Кредиторъ же, отказавшійся отъ своихъ правъ залогодержателя, допускается къ участию въ полученіи удовлетворенія изъ конкурсной массы, какъ и остальные кредиторы. Конкурсное управленіе имѣетъ право выкупить заложенное имѣніе несостоятельнаго должника; но если оно не выкупитъ его въ срокъ, то оно поступаетъ въ продажу установленнымъ для залоговъ порядкомъ и остатокъ вырученныхъ денегъ, по уплатѣ долга, обращается въ массу. **) Конкурсному управленію предоставляется право выкупа заложенныхъ вещей не только въ срокъ платежа, но и до срока, хотя бы вещь заложена была и въ казенныхъ кредитныхъ установленіяхъ, если только выкупъ найденъ будетъ выгоднымъ для конкурсной массы, причемъ выкупъ производится платежемъ заимодавцу суммы залога сполна. ***) Исключаются также изъ состава конкурсной массы, какъ это установлено практикой, всѣ тѣ вещи, которыя вообще

*) Уст. судопр. торг. ст. 482.

**) Уст. судопр. торг. ст. 482.

***) Уст. судопр. торг. ст. 480, 481.

изъятъ по закону отъ взысканія. Правила эти примѣняются къ конкурсному процессу въ виду того, что объ отмѣнѣ ихъ не упомянуто ни въ Уставѣ судопроизводства торговаго, ни въ прил. III къ статьѣ 1400 Устава гражданскаго судопроизводства, ни въ Уставѣ о пенсіяхъ.

СПбГУ

XI. Розысканіе долговъ, составленіе общаго счета и примѣрнаго расчета удовлетворенія.

Окончательное установленіе суммы всѣхъ долговъ. Зачетъ суммы долга за сумму требованія. Сроки для заявленія требованія въ конкурсномъ управленіи. Значеніе просрочки кредиторовъ по какимъ-либо чрезвычайнымъ обстоятельствамъ. Содержаніе заявленій кредиторовъ. Отвѣтственность нѣсколькихъ лицъ по одному и тому же обязательству. Подача заявленій кредиторовъ суду, конкурсному управленію и присяжному попечителю. Три рода долговъ по степени достовѣрности. Составленіе общаго счета и проекта распредѣленія имущества между кредиторами. Четыре разряда долговъ по способу удовлетворенія. Утвержденіе примѣрнаго расчета общимъ собраніемъ. Удовлетвореніе кредиторовъ.

Разъ конкурсное производство имѣетъ своею задачею точное опредѣленіе суммы, которая должна поступить въ раздѣлъ между кредиторами несостоятельнаго, то конкурсное управленіе, выяснивъ цѣнность имущества должника, должно окончательно *установить сумму всѣхъ долговъ* по всѣмъ требованіямъ его кредиторовъ. Приведеніе въ извѣстность долговъ несостоятельнаго производителя посредствомъ заявленія самихъ кредиторовъ о суммѣ ихъ претензій и путемъ провѣрки справедливости этихъ претензій со стороны суда и конкурснаго управленія. Заявленныя кредиторами претензій къ несостоятельному даютъ возможность выяснить какъ общую сумму его долговъ, такъ и составъ лицъ, могущихъ участвовать въ общемъ собраніи кредиторовъ. Отъ подачи особаго письменнаго заявленія о претензіяхъ освобождаются тѣ изъ кредиторовъ, которые предъявили свои претензій въ судъ одновременно съ просьбой о признаніи несостоятельности; ибо новое заявленіе было бы излишнимъ и безцѣльнымъ, такъ какъ судъ передаетъ въ конкурсное управленіе, по его открытіи, все дѣлопроизводство.

Для кредиторовъ, которые въ тоже время состоятъ должниками несостоятельнаго, допускается, по нашему закону, зачетъ суммы долга за сумму требованія. Здѣсь, однако, возникаетъ вопросъ: можетъ-ли такого рода кредиторъ произвести подобный зачетъ, или-же обязанъ обратиться въ конкурсное управленіе съ заявленіемъ своей претензіи вмѣстѣ съ прочими кредиторами и просить о зачетѣ. На этотъ вопросъ нашъ законъ не даетъ положительнаго отвѣта; но судебная практика держится того взгляда, что при отсутствіи въ нашихъ конкурсныхъ законахъ особаго правила по сему предмету, можно притти къ тому заключенію, что лицо, имѣющее право на претензію, — гѣмъ не менѣе обязано заявить эту претензію въ порядкѣ конкурсомъ и ожидать надлежащей провѣрки и утвержденіе оной въ установленномъ порядкѣ. Съ такимъ рѣшеніемъ не соглашаются нѣкоторые юристы, полагая, что кредиторъ, желающій воспользоваться своимъ правомъ зачета, не нуждается въ согласіи конкурснаго управленія, потому что онъ осуществляетъ свое право.*) Условія, при которыхъ зачетъ допускается, по разъясненію Сената, должны удовлетворять требованію, что кредиторомъ и должникомъ является *одно и то же лицо*; что у этого лица имѣется какое-либо имущество несостоятельнаго, изъ котораго могъ-бы быть произведенъ зачетъ, и что долгъ несостоятельнаго существовалъ до объявленія несостоятельности. Зачетъ допускается, согласно закона, сполна: сумма противъ суммы. Слѣдовательно, кредиторъ, состоящій должникомъ, противъ остальныхъ кредиторовъ пользуется привилегіей, такъ какъ онъ, зачитывая свой долгъ имѣющимся у него искомъ, сумму за сумму, получаетъ полное удовлетвореніе, въ то время, какъ остальные кредиторы могутъ получить при раздѣлѣ суммы актива конкурсной массы по своимъ претензіямъ неполное удовлетвореніе.

Закономъ устанавливаются сроки, въ которые кредиторы несостоятельнаго должны сдѣлать заявленія о своихъ требо-

*) Шершеневичъ. Курсъ торговаго права § 208.1.

ваніяхъ въ конкурсное управленіе. Сроки эти находятся въ зависимости отъ мѣста требованія кредиторовъ и отдаленности ихъ отъ мѣста открытія конкурснаго процесса.

Для дѣлъ, производящихся въ коммерческомъ судахъ, срокъ опредѣляется такъ: лица, находящіеся въ томъ-же городѣ, должны заявить свои требованія въ теченіи двухъ недѣль; живущія въ другихъ мѣстахъ Имперіи—въ продолженіи четырехъ мѣсяцевъ, а находящіеся за границей—не позже одного года послѣ послѣдней публикаціи о несостоятельности въ газетахъ. По конкурснымъ же дѣламъ, производящимся въ окружныхъ судахъ, установленъ одинъ срокъ для всѣхъ кредиторовъ, независимо отъ мѣста жительства отдѣльныхъ кредиторовъ.

Послѣ напечатанія послѣдней публикаціи въ Сенатскихъ объявленіяхъ срокъ этотъ опредѣленъ и истекаетъ въ теченіе четырехъ послѣдующихъ мѣсяцевъ. Кредиторы, заявившіе свои требованія по истеченіи этого срока, могутъ получить удовлетвореніе только въ такомъ случаѣ, если по удовлетворенію всѣхъ остальныхъ, своевременно заявленныхъ требованій, окажется нераспредѣленный между кредиторами остатокъ; хотя заявившій послѣ срока можетъ оправдываться тѣмъ, что просрочка по чрезвычайнымъ какимъ-либо обстоятельствамъ была неизбежна*); такъ, напр., въ случаѣ присужденія судебнымъ мѣстомъ требованія кредитора уже по истеченіи срока на заявленіе претензій. Въ такомъ случаѣ заявленіе кредитора, если будетъ причина опозданія признана уважительною, принимается во вниманіе и требованіе его причисляется ко второму или третьему разряду, смотря по тому, по какому документу оно предъявляется—безспорному или спорному; по въ первый разрядъ оно уже причислено быть не можетъ. Если кредиторъ совсѣмъ не заявитъ въ конкурсъ своего требованія, то онъ, согласно ВѢЩАЮЩЕ утвржденному мнѣнію Государственнаго Совѣта, не лишается права производить впо-

*) Уст. суд. тор. ст. 505 п. 4 и 510 п. 1.

слѣдствіи взысканія изъ имущества, которое должникъ можетъ пріобрѣсти по закрытіи конкурса. *) Однако, хотя кредиторъ и имѣетъ право взыскать по закрытіи конкурса, но онъ, въ случаѣ признанія несостоятельности неосторожной, лишень возможности получить что-либо по своему взысканію, такъ какъ оказавшееся у такого должника имущество обращается все сполна на удовлетвореніе прежнихъ долговъ его, въ конкурсѣ поступившихъ, предпочтительно всѣмъ новымъ, какого бы рода они ни были. Слѣдовательно требованія кредитора, какъ не заявленныя въ конкурсное управленіе, не могутъ быть отнесены къ прежнимъ долгамъ.

Въ заявленіи кредиторъ долженъ обозначить сумму долга, если требованіе его не заключается въ долговыхъ обязательствахъ на денежныя суммы, какъ векселя, заемныя письма и т. п. Если обозначенная кредиторомъ сумма долга не будетъ признана конкурснымъ управленіемъ, то оно возвращаетъ заявленіе и споръ разрѣшается судебнымъ порядкомъ. Если по векселю, совокупно подписанному или подписанному разными лицами, впадшими потомъ въ несостоятельность, одинъ и тотъ же векселедержатель, участвуя въ разныхъ массахъ, предъявить въ нихъ свой искъ, то онъ, получивъ изъ первой массы часть, равную съ прочими заимодавцами, имѣетъ право требовать изъ второй и всѣхъ послѣдующихъ остального платежа до полного его удовлетворенія и съ процентами по день открытія несостоятельности. Для сего, по мѣрѣ уплаты, каждое конкурсное управленіе подписываетъ на векселѣ выданную ему часть, а послѣ полного удовлетворенія вексель съ протестомъ оставляется въ томъ конкурсномъ управленіи, которое произвело послѣднюю уплату.***) Такимъ образомъ, въ случаѣ несостоятельности нѣсколькихъ лицъ, отвѣтственныхъ по одному и тому же обязательству, допускается подача заявленія въ каждомъ конкурсѣ на полную сумму и при полученіи

*) Уст. суд. тор. ст. 528.

**) Уст. суд. тор. ст. 495.

удовлетворенія въ каждомъ конкурсѣ дѣлается отмѣтка о величинѣ полученнаго удовлетворенія.

Заявленія подаются въ тотъ судъ, гдѣ была объявлена несостоятельность, но такъ какъ съ учрежденіемъ конкурснаго управленія всѣ дѣла, просьбы и отношенія, къ составу массы принадлежащія, вступаютъ непосредственно въ конкурсное управленіе и сюда же передается все дѣлопроизводство, бывшее въ судѣ, то не подлежитъ сомнѣнію, что по учрежденіи конкурса возможно представлять заявленія непосредственно въ конкурсное управленіе. Практика также допускаетъ возможность подачи заявленій присяжному попечителю. Этотъ взглядъ основывается на томъ, что въ законоположеніяхъ о несостоятельности не содержится постановленія, по которому, со времени назначенія присяжнаго попечителя къ дѣламъ несостоятельнаго должника заявленіе кредитора о своей претензіи, сдѣланное не суду или конкурсу, а сему присяжному попечителю, считалось бы недѣйствительнымъ. Однако, нѣкоторые юристы высказываются противъ приведеннаго взгляда, признавая что мотивъ Сената, что въ законѣ не указана недѣйствительность заявленій, сдѣланныхъ присяжному попечителю, можетъ послужить къ противоположному выводу: если въ законѣ указано предъявленіе требованій суду и въ то же время нигдѣ не говорится о предъявленіи ихъ попечителю, слѣдовательно, они не могутъ быть подаваемы ему и такая подача не будетъ имѣть юридическаго значенія, т. е. можетъ подвергнуться всѣмъ невыгоднымъ послѣдствіямъ просроченнаго или упущеннаго заявленія.*) Хотя заявленія могутъ быть и послѣ учрежденія конкурснаго управленія подаваемы послѣднему, но всетаки судъ долженъ принимать заявленія, поданныя непосредственно ему, что и установлено практикою.

Подаются заявленія, какъ требуетъ законъ, лично или черезъ довѣреннаго, и только заявленія на сумму не болѣе 600 рублей могутъ пересылаться по почтѣ вмѣстѣ съ требу-

*) Шершеневичъ. Курсъ торгов. права § 208. V.

емыми документами. Исключеніе въ этомъ случаѣ дѣлается только при подачѣ заявленій кредиторами несостоятельнаго банка, которымъ дозволяется пересылать по почтѣ заявленія безъ ограниченія въ суммѣ. Наше законодательство не требуетъ предъявленія при подачѣ заявленія документа, который можетъ быть представленъ позднѣе, въ назначенный судомъ или конкурснымъ управленіемъ срокъ. Отъ кредитора требуется только, чтобы при заявленіи указано было, на какомъ документѣ основывается его претензія. Если кредиторъ впоследствии, въ назначенный ему срокъ, не представитъ документовъ, то требованія его исключается.

Все поданныя кредиторами заявленія о своихъ претензіяхъ разсматриваются конкурснымъ управленіемъ, чтобы опредѣлить основательность требованій, и, по степени достовѣрности, они раздѣляются на три рода. Къ первому роду долговъ причисляются долги безспорные, основанные на документахъ очевидныхъ и неопровергаемыхъ. Къ такимъ долгамъ относятся:

1) Векселя, опротестованные согласно Уставу о векселяхъ или по коимъ срокъ протеста еще не наступилъ, когда по сличеніи ихъ съ книгами и съ дѣлами окажется, что они дѣйствительно выданы были за купленные и поступившіе товары и имущества или же за прежніе по торговлѣ бывшіе и по книгамъ явные долги и счета, или же за наличныя деньги, коихъ приходъ по книгамъ явенъ*). Такимъ образомъ, чтобы вексель былъ признанъ безспорнымъ, требуется его валютность, хотя вексельнымъ уставомъ 1902 г. и не признается необходимымъ этотъ реквизитъ для признанія векселя.

Валютность векселя провѣряется по торговымъ книгамъ должника. Если изъ книгъ не будетъ установлено, что по векселю дѣйствительно поступила какая-либо цѣнность, то вексель относится ко второму роду долговъ. На практикѣ вексель не заносится въ первый родъ долговъ, если возникаетъ сомнѣніе въ его безвалютности.

*) Уст. судопр. торг. ст. 488.

2) Долгъ за приобрѣтенное несостоятельнымъ недвижимое имѣніе, когда изъ обязательствъ, имъ выданныхъ, явствуеть, что цѣна имѣнія распреѣлена была платежомъ по срокамъ и не была продавцу еще заплачена.

3) Заемныя письма, договоры и обязательства, до несостоятельности совершенные во всемъ на законномъ основаніи, и притомъ, когда и предметъ ихъ, т.-е. выданныя или полученные по нимъ деньги, задатки, по книгамъ и дѣламъ видны.

4) Долги значущіеся по конторскимъ книгамъ, веденымъ въ установленномъ порядкѣ.

5) Капиталы малолѣтнихъ, взятые несостоятельнымъ для торговыхъ оборотовъ, если взятіе ихъ подтверждается векселями или заемными письмами, правильно составленными, и если притомъ долгъ значится по конторскимъ книгамъ несостоятельнаго.

6) Казенныя недоимки въ податяхъ, пошлинахъ и всякаго рода казенныхъ сборахъ, не на договорѣ или займѣ основанныя.

7) Церковныя деньги, когда онѣ несостоятельнымъ издержаны на собственныя его надобности и числятся по книгамъ церковнымъ въ начетѣ за нимъ. Къ церковнымъ деньгамъ должны быть причислены не только деньги, предназначенныя на нужды церкви, но и деньги, предназначенныя на содержаніе причта и на раздачу бѣднымъ.

8) Иски казенные и частные, въ судебныхъ мѣстахъ, окончательно рѣшенные и къ взысканію присужденные.

Ко второму ряду долговъ причисляются тѣ, коихъ документы, какъ говоритъ законъ, требуютъ подробнѣйшаго разсмотрѣнія. Сюда относятся: 1) Векселя, не опротестованные согласно Уставу о векселяхъ. 2) Векселя, протестованные согласно Уставу о векселяхъ или по коимъ срокъ протеста еще не наступилъ, когда о нихъ нѣтъ въ книгахъ и дѣлахъ ясныхъ доказательствъ, что они были выданы за товары, за

имущества, за наличныя деньги или по прежнимъ торговымъ счетамъ. 3) Заемныя письма, договоры и обязательства, совершенныя хотя и установленнымъ порядкомъ, но когда въ предметѣ ихъ, или содержаніи, есть основательное подозрѣніе, что они составлены были въ стигмощеніе массы безденежными долгами. Наконецъ, къ третьему роду долговъ принадлежатъ долги которыхъ документы составлены съ нарушеніемъ закономъ установленныхъ правилъ или взысканію по нимъ миновала закономъ установленная давность. При разсмотрѣніи заявленныхъ требованій, при сличеніи ихъ съ книгами и дѣлами и при распредѣленіи ихъ на роды, конкурсное управленіе допускаетъ въ присутствіе тѣхъ кредиторовъ, требованія которыхъ разсматриваются, или же ихъ довѣренныхъ, выслушиваетъ ихъ объясненія и доказательства*).

Такимъ образомъ, законъ предоставляетъ конкурсному управленію вполне самостоятельно, безъ контроля другихъ кредиторовъ, опредѣлять, къ какому роду долговъ отнести извѣстное требованіе. Хотя и конкурсное управленіе обязано представить отчетъ о своихъ дѣйствіяхъ общему собранію кредиторовъ, которое по этимъ представленіямъ постановляетъ свои рѣшенія, общее собраніе можетъ приносить жалобы на злоупотребленія со стороны конкурснаго управленія и можетъ дѣлать постановленія относительно тѣхъ вопросовъ, рѣшенія которыхъ ему предоставлено, закономъ, какъ, напр., о свойствѣ несостоятельности; но законъ, однако, не предоставляетъ ему права перерѣшать постановленія управленія объ отнесеніи претензій къ тому или другому роду. Такъ какъ конкурсное управленіе закономъ не обязывается при разсмотрѣніи требованій вызывать тѣхъ кредиторовъ, требованія которыхъ разсматриваются, то и они, по большей части, не зная о времени разбора ихъ требованій, отсутствующъ, чѣмъ устраняется всякая возможность разбора требованій и предоставляется самостоятельному усмотрѣнію конкурснаго управленія.

*) Уст. судопр. торг. ст. 496.

Рѣшенія конкурснаго управленія, къ кому роду долговъ отнести требованіе, постановляются большинствомъ голосовъ и излагаются въ опредѣленіяхъ, коніи съ которыхъ выдаются истцамъ.

Распредѣливъ долги на роды, конкурсное управленіе дѣлаетъ на документахъ надписи: признано и допущено къ такому-то конкурсу, въ такой-то суммѣ. Требованіе можетъ быть признано только и въ части; въ такомъ случаѣ точно обозначается, въ какой именно суммѣ оно допущено, и съ этой надписью документъ возвращается кредитору*).

По долгамъ второго и третьяго рода документы возвращаются истцамъ, причемъ въ постановленномъ по этому поводу опредѣленіи конкурсное управленіе излагаетъ причины, по которымъ одни изъ долговъ признаны сомнительными, а другіе недѣйствительными. Конія съ опредѣленія выдается кредитору. Если истецъ не согласенъ съ опредѣленіемъ конкурснаго управленія, то можетъ обжаловать его въ теченіе семи дней со времени выдачи ему коніи опредѣленія, тому суду, при которомъ производится дѣло о несостоятельности. Если опредѣленіе относительно требованія по отношенію его ко второму или третьему роду долговъ было сдѣлано судомъ до учрежденія конкурснаго управленія, то жалоба приносится на имя судебной палаты или Сенату.

Кредиторъ, пропустившій срокъ на подачу жалобы, или если его жалоба будетъ оставлена судомъ безъ послѣдствій, можетъ предъявить искъ тому суду, которому онъ подсуденъ, для того, чтобы судъ разсмотрѣлъ тотъ долгъ, который признанъ подлежащимъ судебному разсмотрѣнію. Срокъ на предъявленіе иска назначается трехмѣсячный со времени объявленія кредитору этого опредѣленія.

Относительно юридическаго значенія допущенія и отказа въ удовлетвореніи требованій существуетъ взглядъ, что опредѣленіе конкурснаго управленія о допущеніи заявленія тре-

*) Уст. суд. тор. ст. 500.

бованія имѣть силу судебного рѣшенія, и въ такомъ случаѣ оно должно сохранить свое значеніе и въ конкурсѣ. Слѣдовательно, взысканіе можетъ быть предъявлено къ несостоятельному должнику по окончаніи конкурснаго процесса, безъ особаго судебного рѣшенія, въ случаѣ неполученія полнаго удовлетворенія по конкурсу. Однако, Сенатъ призналъ, что выдача исполнительнаго листа на приведеніе въ исполненіе постановленія конкурса и коммерческаго суда объ отнесеніи претензій не можетъ имѣть мѣста ни во время производства конкурса, ни по окончаніи дѣла о несостоятельности.

Для выясненія этого мнѣнія, Сенатъ приводитъ соображеніе, что опредѣленіями конкурсныхъ управленій и судовъ о признаніи правильными предъявленныхъ къ несостоятельному должнику требованій, съ отнесеніемъ ихъ къ извѣстнымъ родамъ и разрядамъ его долговъ, вовсе не присуждается займодавцамъ взысканія съ должника ихъ требованій въ полномъ размѣрѣ, а лишь устанавливается право ихъ на полученіе удовлетворенія изъ конкурсной массы въ извѣстной пропорціи; причемъ такія опредѣленія приводятся въ исполненіе въ конкурсномъ порядкѣ, т. е. самимъ же конкурснымъ управленіемъ, на обязанности котораго лежитъ распредѣленіе поступившаго въ конкурсную массу имущества между кредиторами. Отказъ конкурснаго управленія или суда въ допущеніи къ удовлетворенію требованія также не можетъ имѣть значенія судебного рѣшенія. Непризнанное требованіе не теряетъ своей силы, если оно не было отвергнуто судебнымъ порядкомъ по окончаніи конкурснаго производства. Конкурсное управленіе можетъ отвергнуть кажущееся ему сомнительнымъ требованіе; но вопросъ о существованіи права рѣшается подлежащимъ судомъ.

Распредѣливъ долги на роды, конкурсное управленіе составляетъ общій счетъ и проектъ распредѣленія цѣнности имущества должника между кредиторами. Для установленія порядка и размѣровъ, въ которыхъ долги могутъ быть удовле-

творены изъ поступившаго въ конкурсъ имущества несостоятельнаго, долги перваго и втораго родовъ распредѣляются на разряды. Долги же, отнесенные къ третьему роду, совсѣмъ исключаются со счетовъ и кредиторъ, имѣющій такой долгъ, къ участию въ конкурсѣ не допускается. Такіе кредиторы могутъ только обжаловать постановленіе конкурснаго управленія въ высшія инстанціи. Конкурсное управленіе раздѣляетъ долги по способу удовлетворенія ихъ на четыре разряда. Къ первому разряду относятся долги, подлежащіе удовлетворенію сплошна; ко второму—долги, подлежащіе удовлетворенію по соразмѣрности; къ третьему долги сомнительные или спорные, подлежащіе судебному разсмотрѣнію; къ четвертому—долги, подлежащіе удовлетворенію въ случаѣ остатковъ отъ полнаго удовлетворенія трехъ предшествующихъ разрядовъ*). Къ долгамъ перваго разряда причисляются: 1) церковныя деньги, о коихъ говорилось при перечисленіи долговъ перваго рода; 2) казенныя недоимки въ податяхъ, пошлинахъ и казенныхъ сборахъ, съ причитающимся на нихъ процентными и штрафными деньгами. Долги казны по какому-либо обязательству сюда не относятся, а также штрафы, налагаемые коммерческими судами за нечестныя и споры. 3) Долги по закладнымъ. 4) Капиталы малолѣтнихъ, о коихъ говорилось при перечисленіи долговъ перваго рода. 5) Жалованье или наемныя деньги, слѣдующія домашнимъ служителямъ и работникамъ за шесть мѣсяцевъ, если найдено будетъ, что они платы не получали. Такъ какъ приказчики не причисляются къ служителямъ, то жалованье имъ не относится къ первому разряду. 6) Рабочія деньги, не доплаченныя рабочимъ при постройкѣ домовъ; рабочая плата причитающаяся другимъ рабочимъ за одинъ послѣдній годъ; просроченные за шесть мѣсяцевъ платежи, причитающіеся на основаніи правилъ о вознагражденіи потерпѣвшихъ вслѣдствіе несчастныхъ случаевъ рабочихъ и служащихъ, а равно членовъ ихъ

*) Уставъ судопр. торг. ст. 505.

семействъ, въ предпріятіяхъ фабрично-заводской, горной и горно-заводской промышленности, а также претензіи, основанныя на правилахъ о вознагражденіи тѣхъ же лицъ. 7) Фрахтовыя деньги, какъ сухопутныя такъ и морскія. 8) Платежъ биржевымъ маклерамъ и 9) Издержки по содержанію конкурса. Всѣ эти долги удовлетворяются изъ первыхъ, поступающихъ въ распоряженіе конкурснаго управленія суммъ. Если бы не достало имѣнія на удовлетвореніе долговъ этого разряда, то изъ нихъ удовлетворяются церковныя долги, по соразмѣрности.

Къ долгамъ второго разряда относятся всѣ казенныя долги, долги Государственному банку и частныя долги, признанныя бесспорными. Эти долги удовлетворяются послѣ удовлетворенія долговъ перваго разряда, если возможно—полностью; если же имущества оказывается для этого недостаточно, то—по соразмѣрности*). Практика наша относить также къ долгамъ второго разряда: всякое требованіе о вознагражденіи за увѣчье, кромѣ рабочихъ промышленнаго предпріятія; требованіе вознагражденія за растраченное несостоятельнымъ имущество, вѣречное его попеченію или отданное ему на сохраненіе; судебныя издержки, въ видѣ штрафа за неправый искъ несостоятельнаго. Къ долгамъ третьяго разряда причисляются всѣ тѣ, которые при разсмотрѣніи ихъ документовъ обращены къ судебному разбирательству. Они не исключаются изъ счета, но удовлетвореніе ихъ отлагается до окончательнаго разрѣшенія судомъ**). Наконецъ, къ долгамъ четвертаго разряда причисляются: 1) Долги, въ установленномъ закономъ срокъ не заявленные, если при томъ не будетъ по, что просрочка эта произошла по чрезвычайнымъ или особымъ обстоятельствамъ.***) 2) Долги по заемнымъ письмамъ, которыя не были заявлены въ установленный срокъ****)

*опр. торг. ст. 308.

чдопр. торг. ст. 509.

ч. торг. ст. 510.

2036, 2039.

или по которымъ не было предъявлено взысканіе въ теченіи трехъ мѣсяцевъ со времени просрочки.*) 3) Долги по договорамъ, которые въ теченіе года по просрочкѣ ихъ исполненія не были представлены ко взысканію. 4) Долги по домашнимъ обязательствамъ, которыя написаны безъ соблюденія правилъ о гербовомъ сборѣ. По долгамъ, причисленнымъ къ четвертому разряду, удовлетвореніе выдается только въ случаѣ полного удовлетворенія долговъ первыхъ трехъ разрядовъ.

Сдѣлавши распределеніе долговъ на разряды и опредѣливши цѣнность имущества, конкурсное управленіе составляетъ примѣрный расчетъ и представляетъ его на утвержденіе общаго собранія, которое созывается по окончаніи всѣхъ возложенныхъ нанегозакономъ обязанностей и когда выяснятся кредиторы несостоятельнаго, претензіи которыхъ составляютъ $\frac{2}{3}$ всѣхъ долговъ, признаваемыхъ конкурсомъ. О срокѣ назначенія собранія публикуется въ вѣдомостяхъ, по крайней мѣрѣ, за недѣлю до дня созыва собранія.

Явившіеся на собраніе кредиторы, требованія которыхъ признаны конкурснымъ управленіемъ, избѣраютъ большинствомъ голосовъ изъ своей среды предсѣдателя собранія. Конкурсное управленіе представляетъ собранію: подробный отчетъ о всѣхъ своихъ дѣйствіяхъ, общій счетъ имущества и долговъ и примѣрный расчетъ удовлетворенія**). Общее собраніе большинствомъ голосовъ постановляетъ по этимъ вопросамъ свое рѣшеніе и излагаетъ его въ своемъ опредѣленіи за подписью предсѣдателя и всѣхъ кредиторовъ, согласныхъ съ принятымъ рѣшеніемъ***). Собранію закономъ предоставлено дѣлать нужныя отмѣны, перемѣны, исправленія и дополненія, и оно можетъ произвести нѣкоторыя измѣненія въ расчетѣ, однако, только при неправильности его****).

*) Т. X ч. 1 ст. 2055.

***) Уст. суд. тор. ст. 518.

****) Уст. суд. тор. ст. 519.

*****) Уст. суд. тор. ст. 520.

Удовлетвореніе производится немедленно послѣ утвержденія общимъ собраніемъ плана распределенія изъ имѣющихся въ наличности суммъ, хотя рѣшеніе общаго собранія, утвержденнаго судомъ, и было бы обжаловано кредиторомъ. Когда все имущество несостоятельнаго продано и деньги выручены и главнѣйшія требованія удовлетворены,—то, для избѣжанія лишняго продолженія конкурснаго процесса, дозволяется остальныя несобранныя долги поручить отъ конкурса одному повѣренному, снабдивъ его книгою за подписью кураторовъ и печатями со шнуромъ, чтобы онъ, по собраніи долговъ раздѣлилъ ихъ между всеми кредиторами, съ распискою въ книгѣ, и по окончаніи представилъ бы книгу туда, гдѣ все конкурсное дѣло хранится.*) Повѣренный этотъ совершенно свободенъ отъ надзора суда и не обязанъ передъ нимъ отчетомъ.

*) Уст. судопр. торг. ст. 526.

XII. Опредѣленіе свойства и рода несостоятельности.

Несостоятельность несчастная. Признаки ея. Послѣдствія. Заключение общаго собранія о свойствѣ несостоятельности. Утвержденіе судомъ постановленія общаго собранія. Опредѣленіе суда. Жалобы на опредѣленіе суда. Несостоятельность неосторожная и злонамѣренная. Дѣйствія должника съ цѣлю сокрытія или уменьшенія имуществва. Юридическая природа злостнаго банкротства. Признаки неосторожной несостоятельности. Послѣдствія протого банкротства. Признаки злостнаго банкротства. Банкротство торговаго товарищества. Отвѣтственность. Неосторожность акціонерныхъ обществъ.

По окончаніи всѣхъ розысканій объ имуществѣ и долгахъ несостоятельнаго конкурсное управленіе даетъ заключеніе свое о причинахъ упадка дѣль и относитъ данный случай несостоятельности къ одной изъ указанной закономъ категорій: или къ несчастной, или къ неосторожной, или признаетъ злонамѣренное банкротство *) Опредѣляя свойство несостоятельности, конкурсное управленіе не входитъ въ разсмотрѣніе дѣйствій должника, при посредствѣ которыхъ несостоятельный должникъ могъ скрыть или уменьшить свое имущество, а руководствуется указаннымъ въ законѣ опредѣленіемъ понятія несчастной несостоятельности.

Согласно закону, несостоятельность относится къ несчастной, когда должникъ приведенъ будетъ въ неоплатность не собственною своею виною, но стеченіемъ обстоятельствъ, которыхъ родъ и свойства опредѣлены въ законѣ**) Далѣе законъ опредѣляетъ признаки несчастной несостоятельности и гово-

*) Уст. судопр. торг. ст. 511.

**) Уст. судопр. торг. ст. 387.

рить, что непредвидимыми бѣдственными обстоятельствами, по которымъ несостоятельность можетъ быть признана несчастною, надлежитъ считать: 1) наводненіе, пожаръ, отъ послѣдствій котораго нельзя было предохранить имущество посредствомъ застрахованія, и непріятельское вторженіе; 2) нечаянный упадокъ должниковъ. Сверхъ того, по усмотрѣнію кредиторовъ и общему мнѣнію большинства ихъ, предоставляется принимать во уваженіе и другія внезапныя обстоятельства, коихъ, при всемъ благоразуміи и осторожности, предвидѣть и отвратить было невозможно*).

Когда конкурсное управленіе признаетъ несостоятельность несчастной, то, не ожидая общаго собранія кредиторовъ, оно можетъ постановить опредѣленіе объ освобожденіи несостоятельнаго должника изъ-подъ стражи, если онъ подвергся ранѣ задержанію**). Такое опредѣленіе конкурснаго управленія должно быть утверждено судомъ послѣ провѣрки признаковъ, велѣдствіе которыхъ несостоятельность была признана несчастною.

Конкурсное управленіе, представляя свой отчетъ общему собранію, даетъ свое заключеніе о причинахъ упадка. Общее собраніе, разсмотрѣвъ мнѣніе конкурснаго управленія о причинахъ упадка и сопоставивъ его съ обстоятельствами, какъ то: съ началомъ и продолженіемъ упадка, съ образомъ жизни и поведеніемъ несостоятельнаго по дѣламъ, съ порядкомъ веденія конторскихъ книгъ его, съ издержками, которыя онъ употреблялъ на прожитокъ въ то время, когда уже дѣла его приходили въ разстройство и т. п.,—постановляетъ свое заключеніе о свойствахъ несостоятельности***) Общее собраніе дѣлаетъ свое заключеніе вполнѣ самостоятельно, не считаясь съ заключеніемъ конкурснаго управленія, и можетъ признать несосто-

*) Уст. суд. торг. ст. 512.

***) Уст. судопр. торг. ст. 388.

***) Уст. суд. тор. ст. 527.

тельность несчастною даже и при отсутствіи тѣхъ признаковъ, которые установлены закономъ.

Общее собраніе имѣетъ право, судя по поведенію несостоятельнаго во время конкурса, при распредѣленіи платежей, предоставить въ пользу его и семейства такую часть имущества, какую признаетъ за благо*).

Послѣ утвержденія судомъ опредѣленія конкурснаго управленія о несчастной несостоятельности должникъ возстановляется во всѣхъ своихъ правахъ, съ освобожденіемъ имущества его, которое онъ можетъ пріобрѣсти впослѣдствіи, отъ требованій по долгамъ, заявленнымъ въ конкурсѣ. Смерть несостоятельнаго должника или его сумасшествіе не освобождаютъ отъ необходимости опредѣлить свойство несостоятельности, потому что, если эти обстоятельства устраняютъ дѣйствіе уголовныхъ каръ, они не устраняютъ гражданскихъ послѣдствій.

Опредѣленіе свойства несостоятельности является излишнимъ лишь тогда, если конкурсный процессъ оканчивается мировой сдѣлкой, такъ какъ, по закону, мировая сдѣлка прекращаетъ конкурсъ и всѣ его послѣдствія такъ точно, какъ бы его никогда не было.

Постановленіе общаго собранія кредиторовъ представляется на разсмотрѣніе суда, послѣ утвержденія котораго оно объявляется во всеобщее свѣдѣніе въ вѣдомостяхъ обѣихъ столицъ и приводится въ исполненіе. Судъ въ своемъ опредѣленіи свойства несостоятельности, какъ установила это практика, можетъ сдѣлать свое постановленіе вполне самостоятельно, не считаясь съ мнѣніемъ по этому дѣлу конкурснаго управленія и общаго собранія кредиторовъ. Мнѣніе общаго собранія въ такомъ случаѣ служитъ только къ установленію взгляда суда на свойство несостоятельности. Опредѣленіе судомъ свойства несостоятельности является заключительнымъ актомъ конкурснаго процесса, и оно не подлежитъ уже измѣненію съ его стороны. За опредѣленіемъ судомъ свойства

*) Уст. суд. тор. ст. 528 п. 3.

несостоятельности признается практикой характеръ окончательныхъ рѣшеній по существу. Жалобы на опредѣленіе суда о свойствѣ несостоятельности могутъ быть возбуждаемы только лицами, заинтересованными въ дѣлѣ. Сенатъ по поводу этого вопроса дѣлаетъ разъясненіе, что при опредѣленіи свойства несостоятельности заинтересованными сторонами являются должникъ и его заимодавецъ, т. е. лица, которымъ что-либо причитается изъ его имущества. Интересы этихъ сторонъ взаимно противоположны. Различая послѣдствія несостоятельности по ея свойству т. е. смотря по тому, относится-ли къ роду несчастнаго, неосторожнаго, или злостнаго банкротства, законъ устанавливаетъ тѣмъ болѣе тягостныя для должника послѣдствія, чѣмъ выше родъ, къ которому отнесена его несостоятельность, и обратно права кредиторовъ ограничиваются съ отнесеніемъ несостоятельности къ низшему роду. Въ виду этого, въ пониженіи рода несостоятельности можетъ быть заинтересованъ только должникъ; интересы же заимодавцевъ могутъ вызывать лишь возвышеніе рода несостоятельности. Этими соображеніями опредѣляется, кто въ какихъ предѣлахъ можетъ обжаловать рѣшеніе суда о свойствѣ несостоятельности. Требовать измѣненія рѣшенія суда по этому предмету могутъ только самъ должникъ и его заимодавцы, которымъ что-либо причитается изъ его имущества, и притомъ должникъ можетъ ходатайствовать лишь объ отнесеніи его несостоятельности къ низшему роду, а кредиторы въ правѣ домогаться только возвышенія рода несостоятельности.

Несостоятельность признается неосторожной или злонамѣренной, когда должникъ посредствомъ неосторожныхъ или преступныхъ дѣйствій, посредствомъ скрытія или уменьшенія имущества, причинилъ своимъ кредиторамъ ущербъ. Нашимъ закономъ злостное банкротство опредѣляется такъ: «Когда кто, впавши въ неоплатные долги, съ умысломъ, для избѣжанія платежа оныхъ, переукрѣшилъ свое имѣніе или передалъ оное безденежно въ другія руки, или же посредствомъ под-

ставныхъ ложныхъ займодавцевъ, или инымъ способомъ скрылъ свое дѣйствительное имѣніе или часть онаго, во вредъ неудовлетворенныхъ кредиторовъ.»*) Такимъ образомъ, банкротство можетъ быть только при несостоятельности, если въ дѣйствіяхъ несостоятельнаго обнаруживаются поступки, караемые уголовнымъ закономъ, направленные къ ущербу кредиторовъ. Такъ какъ, по русскому закону, наличность несостоятельности признается послѣ объявленія ея судомъ, то уголовное преслѣдованіе возможно только при установленіи судебнымъ порядкомъ несостоятельности, и притомъ это преслѣдованіе поставлено закономъ въ зависимость отъ предварительнаго опредѣленія свойства несостоятельности. Злостное банкротство возможно и признается закономъ какъ при торговой, такъ и при неторговой несостоятельности, хотя для каждой изъ нихъ примѣняются разныя постановленія. Для лицъ, не занимающихся торговлею, законъ не признаетъ преступнаго характера неосторожной несостоятельности, и послѣдняя признается только для лицъ торгующихъ. Преступное дѣяніе, которое служитъ основаніемъ для привлеченія къ уголовной отвѣтственности несостоятельнаго должника, можетъ проявиться или по неосторожности, или умышленно. Если преступное дѣйствіе было произведено по неосторожности, то банкротство признается простымъ, если умышленно—злонамереннымъ. Чтобы признать несостоятельнаго злостнымъ или неосторожнымъ банкротомъ, для этого необходимо установить, что его дѣйствія были направлены во вредъ своимъ кредиторамъ или вслѣдствіе его неосторожности или намѣренія причинить имъ ущербъ. Ущербъ для кредиторовъ можетъ заключаться или въ сокрытіи цѣнностей, или въ уменьшеніи ихъ стоимости. Такъ какъ сокрытіе цѣнностей возможно только при желаніи со стороны должника сдѣлать это, то оно бываетъ только при злостномъ банкротствѣ. Уменьшеніе же цѣнностей имущества возможно какъ при простомъ, такъ и

*) Уложеніе о наказаніяхъ, ст. 1166.

при злостномъ банкротствѣ. Преступное дѣйствіе должника можетъ быть совершенно какъ до объявленія его несостоятельнымъ, такъ и послѣ объявленія. Эти преступныя дѣйствія должника могутъ выразиться въ переукрѣпленіи имущества или въ выдачѣ безденежныхъ обязательствъ, хотя эти дѣйствія до объявленія несостоятельности, сами по себѣ, и не являются въ моментъ ихъ совершенія, противозаконными. Относительно опредѣленія, къ какому роду преступленій относится злостное банкротство, существуютъ различные взгляды. Законъ опредѣляетъ злостное банкротство, какъ подлогъ; юристы же склонны видѣть въ немъ своеобразный видъ мошенничества, хотя нѣкоторые и противъ причисленія банкротства къ мошенничеству. *Фойницкій* говоритъ, что банкротъ распоряжается своимъ имуществомъ, подвергаясь наказанію только за то, что онъ, противозаконнымъ способомъ дѣйствуя, уклоняется отъ исполненія лежащихъ на немъ обязанностей относительно кредиторовъ. Это преступленіе, по существу своему, слѣдовательно, представляетъ собою не вторженіе въ чужое имущественное право для переноса предметовъ его изъ чужого обладанія въ свое, а неисполненіе обязательства, наказуемое вслѣдствіе различныхъ соображеній вопреки общему правилу, т. е. преступное упущеніе. Болѣе основательнымъ можно считать мнѣніе профессора *Шершеневича*, который говоритъ, что преступный элементъ при злостномъ банкротствѣ заключается не въ исполненіи обязательствъ, а въ неосторожномъ или умышленномъ препятствованіи кредиторамъ въ осуществленіи ихъ правъ: въ дѣйствіи положительномъ, а не въ упущеніи. Наказуемость этого дѣйствія основывается на той опасности для общественнаго кредита, которою она ему угрожаетъ, а потому банкротство слѣдуетъ причислить, согласно взгляду нашего Уложенія о наказаніяхъ, къ преступленіямъ противъ общественнаго довѣрія.

Вопросъ о свойствѣ несостоятельности у насъ рѣшается сначала конкурснымъ управленіемъ, потомъ общимъ собра-

ніемъ кредиторовъ и, наконецъ, окончательно разрѣшается гражданскимъ судомъ. Уголовное преслѣдованіе, находясь въ зависимости отъ отъ опредѣленія свойства несостоятельности, можетъ быть возбуждено только послѣ состоявшагося постановленія гражданского суда о свойствѣ несостоятельности. Уголовная отвѣтственность по закону является послѣдствіемъ признанія со стороны гражданского суда злостнаго банкротства. При неторговой несостоятельности законъ постановляетъ, что если при производствѣ дѣла о несостоятельности обнаружатся улики или доказательства злостной несостоятельности, то окружный судъ поступаетъ на точномъ основаніи ст. 27 Устава уголовного судопроизводства. Должникъ, признанный неосторожнымъ банкротомъ, подвергается лишенію права торговли и тюремному заключенію. Второе наказаніе можетъ быть наложено при неосторожномъ банкротствѣ только по просьбѣ кредиторовъ, а первое слѣдуетъ само по себѣ послѣ признанія гражданскимъ судомъ неосторожной несостоятельности. Такимъ образомъ, въ виду того, что наказаніе при неосторожномъ банкротствѣ налагается не въ порядкѣ уголовного судопроизводства, оно можетъ быть отнесено къ частнымъ преступнымъ дѣйствіямъ. При злонамѣренномъ банкротствѣ, хотя мировая сдѣлка и можетъ устранить уголовную отвѣтственность и, казалось бы, поэтому, что отъ воли кредиторовъ зависитъ преслѣдованіе, но судъ, замѣтивъ признаки злонамѣреннаго банкротства, обязанъ отказать въ утвержденіи сдѣлки. Разъ сдѣлка не можетъ состояться, то должникъ долженъ быть объявленъ злостнымъ банкротомъ и тогда возбуждается противъ него уголовное преслѣдованіе. Слѣдовательно, частный характеръ за злонамѣреннымъ банкротствомъ признать нельзя. По опредѣленіи свойства несостоятельности, независимо отъ просьбы кредиторовъ, немедленно возбуждается гражданскимъ судомъ преслѣдованіе несостоятельнаго должника. Отвѣтственность должника за неосторожную несостоятельность основывается на томъ, что каждое лицо обязано заботиться

объ уплатѣ сдѣланныхъ имъ долговъ. Преступныя дѣйствія при простомъ банкротствѣ въ томъ, что лицо, знающее о разстройствѣ своихъ торговыхъ дѣлъ, относилось совершенно безразлично къ интересамъ своихъ кредиторовъ и, не смотря на выяснившуюся неоплатность долговъ, продолжало вести широкой образъ жизни, пускалось въ рискованныя предпріятія и такимъ образомъ привело предпріятіе къ краху. Законъ старается предупредить такой образъ дѣйствій угрозою наказанія. Такъ какъ такое отношеніе къ своимъ торговымъ дѣламъ имѣетъ большое значеніе въ торговомъ мірѣ, гдѣ несостоятельность одного лица часто вызываетъ крахъ и другихъ и отражается на экономическихъ интересахъ данной мѣстности,—то нашъ законъ въ своихъ статьяхъ уголовного кодекса признаетъ преступнымъ дѣйствіемъ только неосторожную несостоятельность торговыхъ лицъ. Наше законодательство даетъ очень мало признаковъ, опредѣляющихъ простое банкротство. Гражданскіе законы даютъ только общее замѣчаніе, что простое банкротство имѣетъ мѣсто тогда, когда неоплатность послѣдуетъ отъ вины должника безъ умысла нанести ущербъ кредиторамъ, или когда не имѣлось такихъ обстоятельствъ, которыя нельзя было предвидѣть, т. е. когда нѣтъ признаковъ ни злостной, ни несчастной несостоятельности. Кромѣ этого замѣчанія, законъ указываетъ, какъ на признаки для опредѣленія простаго банкротства, неведеніе торгующимъ установленныхъ купеческихъ книгъ. Наша судебная практика опредѣляетъ простое банкротство слѣдующими признаками: когда должникъ открылъ торговое предпріятіе безъ собственнаго капитала; оказался совершенно неопытнымъ въ томъ дѣлѣ, которое началъ; чрезмѣрная трата денегъ на домашніе расходы; перенеска старыхъ векселей на большія суммы незадолго до несостоятельности и т. п. Лицо, признанное простымъ банкротомъ, по нашему закону, подвергается, какъ наказанію, лишенію права торговли; но кредиторы, по большинству суммы претензій, могутъ представить суду просьбу о снятіи съ него

такого запрещенія. По опредѣленіи свойства несостоятельности и признаніи должника простымъ банкротомъ, кредиторы въ правѣ просить о заключеніи его въ тюрьму на срокъ отъ 8 до 16 мѣсяцевъ. Въ этотъ срокъ засчитывается время, которое должникъ провелъ подъ стражею въ теченіе производства конкурса, а такъ какъ послѣдній продолжается годъ—полтора, то банкроту рѣдко приходится подвергаться тюремному заключенію, въ виду истеченія къ этому времени срока наказанія. Такъ какъ простое банкротство является преступнымъ дѣяніемъ, то содержаніе банкрота въ тюрьмѣ падаетъ на счетъ казны и не зависитъ отъ представленія кредиторами кормовыхъ денегъ. Хотя законъ и не признаетъ неосторожнаго банкротства для лицъ неторгового класса, но они, по закону, при неосторожной несостоятельности, также подвергаются заключенію. Срокъ заключенія опредѣляется размѣромъ неуплаченной суммы и достигаетъ 5 лѣтъ. Освобождаются отъ личнаго задержанія: несовершеннолѣтніе; лица старше 70 лѣтъ; женщины беременныя; родители, если состоящія на ихъ попеченіи малолѣтнія дѣти остаются безъ средствъ къ существованію; священнослужители; военные.

Злостное банкротство выражается въ томъ, что должникъ направляетъ свой злой умыселъ на то, чтобы вызвать открытіе конкурснаго процесса въ то время, когда, по дѣйствительному положенію его торговыхъ дѣлъ, несостоятельности не можетъ быть, или когда, при разстройствѣ дѣлъ и неизбежности несостоятельности, должникъ старается искусственными мѣрами сократить наличность имущества или увеличить сумму долговъ. Въ этихъ случаяхъ должникъ можетъ скрыть часть цѣнностей, въ деньгахъ или бумагахъ, составляющихъ часть его имущества, подарить цѣнности лицу близкому или подставному, безмездно переукрѣпить имущество. Во второмъ случаѣ должникъ можетъ увеличить пассивъ выдачею безмездныхъ векселей или закладныхъ и написаніемъ вымышленныхъ обязательствъ. Выдачею безмездныхъ, т. е. «бронзовыхъ»

векселей должникъ имѣеть въ виду сохранить для себя часть имущества черезъ близкихъ лицъ посредствомъ полученія дивиденда при удовлетвореніи кредиторовъ по этимъ претензіямъ. Если эти дѣйствія должника признаются признаками злостнаго банкротства, если будетъ доказано, что они были произведены со злымъ умысломъ. Наше законодательство устанавливаетъ для злостнаго банкрота наказаніе — различное для торговаго и неторговаго. При торговой несостоятельности должникъ подвергается лишенію всѣхъ особенныхъ, лично и по состоянію присвоенныхъ правъ и преимуществъ и отдачѣ въ исправительныя арестантскія отдѣленія на время отъ четырехъ до пяти лѣтъ. При неторговой несостоятельности наказаніе заключается въ лишеніи всѣхъ особенныхъ, лично и по состоянію присвоенныхъ правъ и преимуществъ и отдачѣ въ исправительныя арестантскія отдѣленія на время отъ полутора года до двухъ съ половиною лѣтъ. При злостномъ банкротствѣ должникъ, по необходимости, долженъ прибѣгать къ помощи другихъ лицъ, — обыкновенно, родственниковъ, — выдавая «бронзовые» векселя или безмездно отчуждая имущество. Нашъ законъ не оставляетъ этихъ лицъ безнаказанными и участники злостнаго банкротства подвергаются также уголовному наказанію. Переданное безмездно имущество въ такомъ случаѣ возвращается въ конкурсную массу. Признаки злостнаго банкротства могутъ быть обнаружены и при несостоятельности торговаго товарищества. Въ такихъ случаяхъ юридическое лицо, какимъ представляется товарищество, не можетъ быть привлечено къ отвѣтственности и виновными признаются физическія лица, т. е. руководители дѣла. При полномъ товариществѣ и товариществѣ на вѣрѣ отвѣтственными лицами будутъ тѣ изъ товарищей, которыхъ виновность будетъ доказана и притомъ, если сами товарищи объявлены несостоятельными. Если объявляется несостоятельнымъ акціонерное товарищество, которое признается, какъ юридическое лицо, то банкротство признано быть не можетъ. Его довѣ-

ренные директоры и само товарищество злостными банкротами признаны быть не могут. Наше законодательство, хотя и преслѣдует строго злостнаго банкрота, но директора акціонернаго товарищества не подвергаются наказанію, установленному за это преступленіе; почему въ подобномъ случаѣ и опредѣленіе свойства несостоятельности не имѣетъ никакой практической цѣнности.

XIII. Администрація по дѣламъ торговымъ.

Понятіе объ администраціи. Причины ея учрежденія. Администрація добровольная и принудительная. Возбужденіе ходатайствъ объ учрежденіи администраціи. Объявленіе администраціи судомъ. Выборы администраторовъ. Актъ полномочія. Дѣятельность администраціи. Юридическая природа администраціи. Последствія учрежденія администраціи для кредиторовъ и должника. Прекращеніе администраціи. Отчетъ администраторовъ.

Когда торговья дѣла должника пришли въ упадокъ, но кредиторы рассчитываютъ, что при болѣе умѣломъ и обстоятельномъ ихъ веденіи они могутъ поправиться, что дастъ имъ возможность получить полное удовлетвореніе по своимъ претензіямъ, — то избирается большинствомъ наличныхъ кредиторовъ учрежденіе — *администрація*, имѣющее задачей возстановить дѣла должника. Такое участіе кредиторовъ въ дѣлахъ должника практикуется въ случаяхъ, когда предполагается фактическая несостоятельность, и такимъ образомъ является мѣрой предупрежденія объявленія должника несостоятельнымъ. Въ то время, какъ конкурсный процессъ прекращаетъ все торговья дѣла несостоятельнаго, чтобы изъ оставшейся наличности удовлетворить соразмѣрно всехъ кредиторовъ, — администрація по торговымъ дѣламъ стремится возстановить пришедшія въ упадокъ дѣла должника, чтобы удовлетворить, всехъ кредиторовъ, и разъ это будетъ достигнуто, — дѣло переходитъ въ полное распоряженіе должника; если же невозможно будетъ достигнуть указанной цѣли, то должникъ объявляется несостоятельнымъ и учреждается конкурсное управленіе. Наша практика опредѣляетъ такимъ образомъ цѣль учрежденія администраціи: «Учрежденіе администраціи допускается для предотвращенія

объявленія несостоятельности должника и съ цѣлью возстановленія упавшихъ его дѣлъ, а слѣдовательно—составляетъ въ пользу должника льготу»^{*)}). Если большинство кредиторовъ даетъ свое согласіе на учрежденіе администраціи, то протестующіе не могутъ требовать объявленія его несостоятельности. Практика по этому вопросу пришла къ тому выводу что всѣ правила по администраціи, установленны закономъ въ видахъ огражденія, главнымъ образомъ, интересовъ большинства кредиторовъ, для которыхъ можетъ быть важно поступиться своимъ правомъ немедленнаго, но частичнаго удовлетворенія своихъ претензій съ тѣмъ, чтобы отсрочить взысканіе, и, взявъ управленіе предпріятіемъ должника въ болѣе надежныя руки, получить удовлетвореніе полностью и вмѣстѣ съ тѣмъ возстановить разстроенное предпріятіе, въ продолженіи котораго они могутъ имѣть и свои выгоды.

Если администрація учреждается по добровольному соглашенію кредиторовъ и должника, то она называется *добровольною*. Въ этомъ случаѣ она совершается частнымъ образомъ и кредиторы разсрочиваютъ должнику платежи, а онъ, въ свою очередь, предоставляетъ имъ право управлять его дѣлами. Съ заключеніемъ такого соглашенія съ кредиторами должникъ не лишается права совершать новыя торговыя операціи, такъ что управленію кредиторовъ подлежатъ лишь прежнія его дѣла. Такъ какъ такая сдѣлка имѣетъ частный характеръ, то она не обязательна для кредиторовъ, не давшихъ на нее своего согласія; почему эти кредиторы, не соглашаясь на отсрочку платежей, могутъ просить о признаніи должника несостоятельнымъ на общемъ основаніи.

Второй видъ администраціи—это *принудительная* администрація, которая закономъ допускается только въ обширныхъ коммерческихъ дѣлахъ и исключительно въ столицахъ и городахъ, гдѣ существуютъ биржи. Принудительная администрація можетъ быть учреждена по дѣламъ торговымъ, при-

^{*)} Рѣш. Сенат. 1905 г. № 44.

надлежащимъ какъ единоличному владѣльцу, такъ и товариществу или торговому дому. Законъ требуетъ лишь, чтобы торговое предиріятіе было *обширно*, стремясь эгимъ поддержать тѣ дѣла, которыя имѣютъ болѣе или менѣе важное значеніе въ экономической жизни страны. На практикѣ, однако, это условіе, какъ относительное, не имѣетъ особеннаго значенія. Особыя присутствія, подѣ председательствомъ председателя биржевого комитета, не стѣсняются опредѣленіемъ обширности и допускаютъ администраціи по всеѣмъ почти дѣламъ, по которымъ заявляется имъ просьба займодавецѣвъ, не обращая вниманія на то, что большинство такихъ дѣлъ не можетъ быть причислено къ обширнымъ ни сравнительно съ другими однородными дѣлами, ни безотносительно.

Требованіе закона, чтобы въ мѣстѣ учрежденія администраціи была биржа, основывается на томъ, что порядокъ учрежденія администраціи не можетъ обойтись безъ участія биржевого комитета. Биржа въ такомъ случаѣ можетъ быть и спеціальная, напр., хлѣбная, мясная и пр., не отвѣчающая роду дѣлъ должника.

Дальнѣйшее условіе для учрежденія администраціи—такое положеніе дѣлъ должника, когда дефицитъ послѣдняго не превышаетъ 50%, такъ какъ при большемъ дефицитѣ довольно трудно предполагать возстановленіе дѣлъ должника. Администрація можетъ быть учреждена и при отсутствіи дефицита, если должникъ платитъ.

Администрація учреждается только по просьбѣ кредиторовъ, но самъ должникъ, по закону, не можетъ просить о ея учрежденіи. Однако, на практикѣ почти всегда должникъ, какъ болѣе всего заинтересованный и знающій болѣе другихъ положеніе своихъ дѣлъ, первый возбуждаетъ вопросъ объ учрежденіи администраціи. Кредиторы только изъ представленнаго имъ должникомъ баланса могутъ ознакомиться съ положеніемъ дѣлъ и выяснить дефицитъ.

Просьба объ учрежденіи администраціи подается большинствомъ, по суммѣ претензій, наличныхъ кредиторовъ. Это требованіе закона порождаетъ сомнѣнія относительно того, какъ понимать слово «наличныхъ» кредиторовъ. Сенатъ разъясняетъ, что слово „наличный“ нужно понимать въ общепонятномъ смыслѣ, т. е. находящійся на лицо. Значитъ, наличными кредиторами надо признавать всѣхъ тѣхъ, которые имѣются на лицо въ мѣстѣ учрежденія администраціи въ данный моментъ, какъ живущіе тамъ, такъ и случайно пріѣхавшіе; но отсутствующіе изъ мѣста возбужденія дѣла, хотя и имѣющіе тамъ постоянное мѣсто жительства, не могутъ считаться наличными. Такимъ образомъ, должникъ, пользуясь отсутствіемъ нѣкоторыхъ нежелательныхъ для него кредиторовъ, можетъ, по соглашенію съ остальными кредиторами, учредить администрацію и тѣмъ не дать возможности объявить себя несостоятельнымъ. Судебная практика, желая предупредить такіе случаи, и обезпечить правильность ходатайствъ, объ учрежденіи администраціи, находитъ нужнымъ извѣщать всѣхъ кредиторовъ о положеніи дѣлъ должника и о назначеніи собранія для обсужденія вопроса объ учрежденіи администраціи. Сенатъ по этому вопросу высказывается въ томъ смыслѣ, что безъ увѣдомленія всѣхъ кредиторовъ могло бы создаться такое положеніе, когда немногіе мѣстные кредиторы, не имѣющіе даже прямого отношенія къ главному предмету торговаго дома, рѣшили бы вопросъ о несостоятельности, въ то время какъ главные кредиторы, находясь въ другомъ мѣстѣ, не могли бы принять участія въ обсужденіи этого вопроса.

Съ просьбой объ учрежденіи администраціи кредиторы обращаются въ биржевой комитетъ. Если въ данномъ мѣстѣ существуютъ нѣсколько биржъ спеціальныхъ и общая, то просьба должна подаваться въ общую биржу. Такъ какъ биржевой комитетъ не имѣетъ возможности провѣрить, что просьба объ учрежденіи администраціи исходитъ отъ большинства кре-

дировъ указаннаго должника, то онъ долженъ сдѣлать распоряженіе о дальнѣйшемъ направленіи просьбы кредиторовъ, хотя бы она и не была подписана большинствомъ наличныхъ кредиторовъ. Биржевой комитетъ для учрежденія администраціи избираетъ комиссію изъ почетнѣйшихъ на биржѣ коммерсантовъ, въ числѣ шести человекъ, въ составъ которой не должно входить ни одного кредитора должника. Засѣданія этой комиссіи происходятъ подъ руководствомъ предсѣдателя биржевого комитета и на нихъ разсматривается и рѣшается вопросъ о томъ, слѣдуетъ-ли въ данномъ случаѣ учредить администрацію или же объявить должника несостоятельнымъ. Рѣшеніе это постановляется по большинству голосовъ закрытою баллотировкою. Рѣшеніе комиссіи объявляется биржевому комитету, который уже представляетъ его или коммерческому суду, или же общимъ судебнымъ установленіямъ въ мѣстѣ возбужденія дѣла. Не участвовавшіе въ подачѣ просьбы объ учрежденіи администраціи кредиторы могутъ обращаться съ жалобами въ судъ на рѣшеніе биржевого комитета. Рѣшеніе биржевого комитета, однако, не подлежитъ обсужденію суда по существу и судъ, разсматривая жалобы, касается лишь вопросъ о правильности учрежденія администраціи съ формальной стороны. Затѣмъ судъ, по полученіи рѣшенія биржевого комитета и по разсмотрѣніи его, дѣлаетъ публикацію объ учрежденіи администраціи и предлагаетъ наличнымъ кредиторамъ созвать общее собраніе кредиторовъ для выбора администраторовъ и для составленія акта полномочія для дѣятельности администраціи. Закономъ число администраторовъ не указано; поэтому число ихъ зависитъ отъ желанія собравшихся кредиторовъ. Актъ полномочія сообщается суду къ свѣдѣнію, и судъ провѣряетъ актъ со стороны законности его. Учрежденіе администраціи, дѣятельность которой направлена на возстановленіе дѣлъ должника, ближе подходитъ къ понятію опеки, чѣмъ конкурса*), и администраторы являются представителями должника. Однако, по заключенію Сената, ад-

*) Башиловъ. Русское торговое право. Т. 1 ст. 204.

министрація носить двойственный характер: представляет собою имущественную личность должника, вступая въ управление дѣлами на правахъ полнаго хозяина, и въ то же время должна заботиться о доставленіи кредиторамъ полнаго удовлетворенія, являясь въ извѣстныхъ случаяхъ и представителемъ интересовъ всей совокупности послѣднихъ. Но такого взгляда Сената не раздѣляютъ нѣкоторые юристы, считая, что подобное возрѣніе представляется невозможнымъ съ юридической точки зрѣнія, потому что нельзя быть одновременно представителемъ двухъ противоположныхъ интересовъ, двухъ контрагентовъ — должника и кредиторовъ*). Возрѣніе, что администрація представляет должника, находитъ себѣ больше защитниковъ, и въ послѣднее время Сенатъ сталъ на ту же точку зрѣнія, высказавшись, что администрація является законною представительницею только правъ должника, и что она, вступая въ управление имѣніемъ и дѣлами должника на правахъ полнаго хозяина, замѣняетъ собою лицо должника. Переходъ торговыхъ дѣлъ должника въ руки администраціи вызываетъ измѣненія въ отношеніяхъ должника и кредиторовъ. Эти измѣненія касаются прежде всего имущества должника, которое поступаетъ въ завѣдываніе администраціи. Въ этомъ случаѣ имущество должника не реализуется, а на покрытіе долговъ назначаются доходы съ предпріятія. Должникъ лишается права требовать какія-либо суммы изъ доходовъ администраціи лично для себя, но можетъ быть въ качествѣ приказчика или управляющаго и получать отъ администраціи жалованіе, кромѣ суммъ, выдаваемыхъ на содержаніе его семьи. Должникъ, лишенный права управлять и распоряжаться своимъ имуществомъ вслѣдствіе учрежденія администраціи, не можетъ быть лишенъ судебной защиты тамъ, гдѣ затрагиваются его законные интересы. Всѣ существовавшія между должникомъ и третьими лицами правоотношенія при учрежденіи администраціи не прекращаются. Хотя учрежденіемъ администраціи и прекра-

*) Шершеневичъ. Курсъ торговаго права § 193. V.

щается удовлетвореніе претензій кредиторомъ; но зачетъ суммы требоваій при одновременномъ состояніи кредиторомъ и дебиторомъ по отношенію къ должнику допускается и при администраціи. Администрація принимаетъ на себя обязанность платить проценты по долговымъ обязательствамъ должника; теченіе процентовъ по векселямъ, заемнымъ письмамъ и т. п. не прекращается, но связанная съ учрежденіемъ администраціи отсрочка платежей распространяется и на проценты. Удовлетвореніе по претензіямъ какъ въ капитальной суммѣ, такъ и въ процентахъ возможно только изъ доходовъ отъ торговаго предпріятія, находящагося въ завѣдываніи администраціи. Учрежденіе администраціи нисколько не вліяетъ на дѣйствительность прежде заключенныхъ должникомъ договоровъ, и они сохраняютъ свою силу. Администрація, какъ представитель должника, не вправе отказываться отъ выполненія того или другого договора, какъ это допускается въ конкурсномъ управленіи, а также ей не предоставлено права досрочно выкупать заложенное имущество должника. Такъ какъ на администрацію возлагается обязанность удовлетворять претензіи кредиторомъ, хотя и по частямъ, но полнымъ рублемъ, то кредиторы не освобождаются отъ обязанности совершать протесты для охраны правъ векселей и другихъ обязательствъ. Если администрація прежде, чѣмъ удовлетворитъ всѣхъ кредиторомъ, вслѣдствіе частной сдѣлки должника со всѣми своими кредиторами, перестанетъ существовать, — то должникъ, вступая въ управленіе своими торговыми дѣлами, обязанъ отвѣчать не только за прежніе долги, сдѣланные имъ до учрежденія администраціи, но и за тѣ долги, которые образовались при управленіи его дѣлами администраціи, такъ какъ она, какъ представитель должника, продолжала вести его торговля дѣла.

Вступая въ управленіе имуществомъ должника и получая, согласно закону, полныя права хозяина, администрація получаетъ возможность, для возстановленія дѣлъ должника, отчуждать изъ его имущества тѣ предметы, какіе найдетъ нуж-

нымъ, напр.: товары, выработанные продукты, — даже можетъ продать принадлежащее должнику имѣніе, если найдетъ, что вырученныя денежныя средства могутъ оказать вліяніе на расширеніе дѣла и могутъ выгодно отразиться на доходности торговаго или фабричнаго предпріятія; но само торговое предпріятіе администрація не можетъ ликвидировать, такъ какъ его цѣль — возстановленіе его для удовлетворенія кредиторовъ изъ получаемыхъ доходовъ, а не изъ его капитальной цѣнности.

Со времени учрежденія администраціи всѣ кредиторы, даже не изъявившіе согласія на учрежденіе администраціи, должны обращаться и получать удовлетвореніе по своимъ претензіямъ только отъ администраціи. Хотя закономъ и предоставлены администраціи полныя права хозяина, но избранные администраторы должны дѣйствовать въ предѣлахъ акта, опредѣлившаго объемъ ихъ законнаго полномочія. Въ случаяхъ, не упомянутыхъ въ администраціонномъ актѣ, созывается общее собраніе кредиторовъ, которое и указываетъ администраторамъ, какъ въ данномъ случаѣ дѣйствовать. Каждый кредиторъ можетъ предъявлять иски при нарушеніи администраціей его интересовъ, а также можетъ во всякое время разсматривать книги, которыя велись должникомъ. Прекращается администрація, тогда, когда цѣль, ея выполнена, т. е. долги всѣ сполна удовлетворены, или если цѣль эта оказывается недостижимой. Въ первомъ случаѣ съ прекращеніемъ администраціи должникъ возстановляется въ своихъ правахъ. О прекращеніи администраціи, какъ принято практикою, судъ производитъ публикацію. Только лишь полное удовлетвореніе всѣхъ тѣхъ кредиторовъ, которые заявили свои претензіи администраціи, можетъ вызвать снятіе администраціи съ передачею управленіе дѣлами должнику. Всякая сдѣлка съ большинствомъ кредиторовъ объ удовлетвореніи претензій на пзвѣстныхъ условіяхъ не можетъ считаться обязательной для меньшинства. Хотя-бы управленіе имуществомъ администраціи

и оказалось успешнымъ и привело-бы къ покрытію дефицита, но долги не были бы всё удовлетворены, — все таки администрація прекращена быть не можетъ, такъ какъ она возможна и при отсутствіи дефицита.

Въ случаѣ прекращенія администрація и возстановленія должника въ правахъ, онъ имѣетъ право потребовать отчета отъ администраторовъ по управленію имуществомъ, и если будетъ доказано, что администраторы своими дѣйствіями причинили ему убытокъ, то они обязаны его пополнить. Также отвѣчаютъ и кредиторы, давшіе свое согласіе на дѣйствія администраторовъ, вызвавшія ущербъ для имущества должника, по тѣмъ претензіямъ, которыя не были предъявлены администраціи. Должникъ съ прекращеніемъ администраціи не освобождается отъ отвѣтственности.

Въ томъ случаѣ, когда цѣль учрежденія администраціи оказалась недостигнутой, она замѣняется конкурснымъ производствомъ. Учреждается конкурсное управленіе при томъ условіи, чтобы объ этомъ заявили требованіе администраторы, по единогласному постановленію, или тогда, когда объ этомъ будетъ заявлено большинствомъ кредиторовъ, соответствующихъ $\frac{2}{3}$ долговой суммы. Если кредиторъ докажетъ, что дефицитъ превышаетъ 50⁰/₀, то можетъ требовать замѣны администраціи конкурснымъ производствомъ.

XIV. Мировая сдѣлка.

Условія возникновенія и условія допустимости мировыхъ сдѣлокъ. Значеніе срока. Предложеніе мировой сдѣлки кредиторами. Судебное утвержденіе. Мировая сдѣлка послѣ объявленія несостоятельности. Условія, требуемая закономъ для утвержденія сдѣлки судомъ. Право суда входить въ разсмотрѣніе обстоятельствъ сдѣлки. Порядокъ предложенія, разсмотрѣнія и утвержденія сдѣлокъ. Различіе между сдѣлкой до объявленія несостоятельности и сдѣлкой послѣ ея объявленія. Послѣдствія утвержденія мировой сдѣлки: для кредиторовъ, для должника и для дѣла сдѣлки должника съ отдѣльными кредиторами. Сдѣлки конкурса съ должниками несостоятельнаго и съ третьими лицами.

Въ случаѣ обнаруженія несостоятельности должника, кредиторы, если пожелаютъ, могутъ ограничиться заключеніемъ съ должникомъ договора—*мировой сдѣлки*, по которой удовлетвореніе долговъ отсрочивается, не стѣняя должника въ въ производствѣ новыхъ торговыхъ оборотовъ кредитора, причемъ они или назначаютъ извѣстные сроки для платежей или же не принимаютъ на себя никакихъ обязательствъ относительно срока обожданія. Договоръ этотъ не вызываетъ никакихъ новыхъ правоотношеній, пока должникъ не поправитъ своихъ дѣлъ и не рассчитается съ кредиторами, или пока кредиторы не перестанутъ ждать платежей и не воспользуются принадлежащимъ имъ правомъ немедленно потребовать удовлетворенія. Точно также можетъ послѣдовать согласіе кредиторовъ получить хотя частичное, но немедленное удовлетвореніе. Такаѣ мировая сдѣлка кредиторовъ и должника допускается нашимъ закономъ только за шесть мѣсяцевъ до постановленія суда о признаніи должника несостоятельнымъ, и сдѣлки, совершенныя позже этого срока, если онѣ сдѣланы во вредъ другимъ кредиторамъ, считаются недействительными. Мировая

сдѣлка, совершенная хотя и за шесть мѣсяцевъ до объявленія судомъ несостоятельности съ частью кредиторовъ, не лишаетъ другихъ кредиторовъ права просить судъ о признаніи должника несостоятельнымъ. Признаніе это можетъ быть предупреждено такой сдѣлкой лишь въ томъ случаѣ, когда кредиторы, на основаніи соглашенія, будутъ удовлетворены въ большинствѣ, такъ что претензій остальныхъ кредиторовъ окажется недостаточно для объявленія должника несостоятельнымъ. Мировая сдѣлка также можетъ быть заключена должникомъ и послѣ объявленія его несостоятельнымъ.

Въ такомъ случаѣ сдѣлка прекращаетъ конкурсный процессъ, и должникъ возстановляется во всѣхъ своихъ правахъ, а кредиторы скорѣе получаютъ возможное удовлетвореніе. Договоръ, совершенный между кредиторами и должникомъ послѣ объявленія несостоятельности, долженъ быть утвержденъ судомъ и тогда только можетъ быть прекращенъ конкурсный процессъ. Иностранная законодательства относительно мировой сдѣлки въ основныхъ чертахъ мало имѣютъ различія и всѣ требуютъ большинства голосовъ въ общемъ собраніи, принимающемъ сдѣлку, и утвержденія ея судомъ.

По русскому закону, для дѣйствительности мировой сдѣлки требуется соблюденіе слѣдующихъ условій: 1) сдѣлка должна быть предложена самымъ должникомъ или его уполномоченнымъ отъ его имени; 2) сдѣлка можетъ быть принята только общимъ собраніемъ кредиторовъ по большинству $\frac{3}{4}$ суммы всѣхъ признанныхъ претензій. Кредиторы на общее собраніе вызываются конкурснымъ управленіемъ. Обязано-ли конкурсное управленіе по предложенію должника или кредиторовъ созывать общее собраніе—для рѣшенія этого вопроса законъ не даетъ отвѣта. Но едва-ли можно отказать конкурсному управленію въ правѣ отклонить предложеніе, когда, по положенію дѣлъ, для него ясно, что несостоятельный должникъ не можетъ исполнить предлагаемыхъ имъ условій, или когда нѣтъ основанія надѣяться, чтобы предложеніе кредитора встрѣтило поддержку другихъ

вѣрителей и согласіе должника»*). 3) Послѣ объявленія судомъ неостоятельности и публикаціи ея въ вѣдомостяхъ мировая сдѣлка можетъ быть совершена только черезъ годъ, если она объявлена коммерческимъ судомъ, и черезъ четыре мѣсяца, если объявлена окружнымъ судомъ, такъ какъ общее собраніе кредиторовъ можетъ быть для рѣшенія этого вопроса созвано только по минованіи узаконенныхъ сроковъ на явку кредиторовъ. Если въ общемъ собраніи не состоится большинства кредиторовъ, представляющихъ $\frac{3}{4}$ всѣхъ признанныхъ претензій, то сдѣлка не можетъ быть признана дѣйствительной, хотя бы впослѣдствіи и изъявили свое согласіе тѣ кредиторы, которые раньше были противъ, или тѣ, которые не участвовали въ общемъ собраніи, такъ какъ претензіи этихъ кредиторовъ не могутъ быть причислены къ претензіямъ кредиторовъ, согласившихся на сдѣлку, въ виду того, что послѣдняя должна быть совершена на общемъ собраніи и согласіе на сдѣлку выражено тамъ-же. Въ рѣшеніи вопроса о мировой сдѣлкѣ не должны принимать участія кредиторы, требованія которыхъ обезпечены залогомъ или залогомъ, такъ какъ эти кредиторы, имѣя право на отдѣльное удовлетвореніе, совершенно не заинтересованы въ мировой сдѣлкѣ. Кредиторы могутъ явиться на общее собраніе лично или черезъ довѣренныхъ. Оговорка, дѣлаемая иногда въ повѣткахъ, что неявившіеся кредиторы будутъ считаться согласными съ большинствомъ, судебной практикой признана неимѣющей никакого значенія и претензіи неявившихся кредиторовъ не могутъ быть причислены къ претензіямъ явившихся. Представленное конкурснымъ управленіемъ на утвержденіе суда рѣшеніе общаго собранія относительно мировой сдѣлки можетъ быть утверждено судомъ и при отсутствіи указаннаго въ законѣ большинства. Законъ даетъ право суду утвердить мировую сдѣлку и въ томъ случаѣ, если за утвержденіе ея высказалось не полное большинство, но близко подходящее къ нему, если притомъ судъ найдетъ, что она

*) Шершеневичъ. Курсъ торговаго права § 218, III.

будетъ выгодно для кредиторовъ, такъ какъ по суммѣ удовлетворенія будетъ мало разниться отъ суммы конкурсной массы, если свойство имущества несостоятельнаго требуетъ скорѣйшаго окончанія конкурса и продажи имущества и если вообще дальнѣйшее продолженіе конкурснаго производства можетъ причинить заимодавцамъ болѣе убытковъ, чѣмъ сколько они потерпятъ при заключеніи мировой сдѣлки*). Судъ можетъ руководствоваться при утвержденіи мировой сдѣлки и другими соображеніями, указывающими на выгодность для кредиторовъ ея принятія. Напр., суду могутъ быть сдѣланы заявленія о своемъ согласіи кредиторами, не участвовавшими на общемъ собраніи, и хотя эти заявленія, какъ сдѣланные не въ надлежащемъ порядкѣ, не могутъ вліять на признаніе сдѣлки дѣйствительной, но могутъ быть приняты судомъ во вниманіе, и судъ можетъ сдѣлать заключеніе, что сдѣлка оказывается выгодной большому количеству кредиторовъ. Кредиторы, присутствовавшіе на общемъ собраніи и не согласные на заключеніе мировой сдѣлки, обязаны объявить причины своего несогласія общему собранію, которое доноситъ о нихъ суду, при представленіи мировой сдѣлки на его утвержденіе. Также и кредиторы, не принимавшіе участія въ общемъ собраніи, имѣютъ право дѣлать заявленія общему собранію о несогласіи на мировую сдѣлку и о причинахъ несогласія.

Утвержденіе судомъ принятой общимъ собраніемъ кредиторовъ мировой сдѣлки можетъ состояться только по разсмотрѣніи ея по существу. Хотя принятіе тѣхъ или другихъ условій мировой сдѣлки зависитъ отъ кредиторовъ, но судъ обязанъ, помимо разсмотрѣнія формальныхъ условій ея принятія, выяснить, являются-ли законными включенныя въ нее условія, удовлетворяются-ли всеѣ кредиторы и на сколько принятія условія соотвѣтствуютъ конкурсной массѣ. Судъ не можетъ утвердить сдѣлки, если найдетъ въ дѣлѣ признаки злостнаго банкротства. Хотя въ нашемъ законѣ и не имѣется

*) Уст. суд. тор., ст. 524.

яснаго указанія, на запрещеніе мировой сдѣлки при обнаруженіи признаковъ злостнаго банкротства; но практика слѣдуетъ взгляду, что по закону нельзя оканчивать миромъ дѣло, въ которомъ обнаруживаются признаки преступленія, подлежащаго преслѣдованію, независимо отъ воли частныхъ лицъ: злостное банкротство принадлежитъ именно къ такимъ преступленіямъ. Судь, видя признаки укрыванія имущества или выдачи подложныхъ векселей, не можетъ утвердить сдѣлки, соединенной, въ силу этого обстоятельства, съ убытками для заимодавцевъ.*) Такимъ образомъ, суду предоставляется право входить въ разсмотрѣніе обстоятельствъ данной сдѣлки и выяснять, насколько она выгодна или невыгодна для кредиторовъ, и уже на основаніе собственныхъ соображеній утвердить мировую сдѣлку или отказать. Отсюда можно видѣть, что опредѣленіе суда носить самостоятельный характеръ, почему судебная практика смотритъ на это судебное постановленіе, какъ на рѣшеніе, и допускаетъ обжалованіе его въ апелляціонномъ порядкѣ, такъ какъ опредѣленіе суда имѣетъ къ правамъ кредиторовъ, не согласившихся на мировую сдѣлку, принудительный характеръ, присуждая получить удовлетвореніе въ меньшей суммѣ, чѣмъ требуетъ тяжущійся. Жалоба на опредѣленіе суда можетъ быть принесена какъ самимъ несостоятельнымъ, такъ и каждымъ его кредиторомъ.

Какъ мы видимъ, мировая сдѣлка, совершенная при производствѣ конкурснаго процесса, имѣетъ большое отличіе отъ договора, совершеннаго до объявленія несостоятельности. Договоръ есть результатъ соглашенія: онъ дѣйствителенъ только для тѣхъ лицъ, которыя пришли къ соглашенію, и имѣетъ силу только для нихъ; но для лицъ, которыя не выражали своего согласія, онъ не имѣетъ никакого значенія. При заключеніи мировой сдѣлки при конкурсномъ процессѣ она становится обязательной для всѣхъ кредиторовъ. Рѣшеніе большинства по суммѣ претензій является для меньшинства

*) Уст. судопр. торг., ст. 543.

обстоятельствомъ, которому надо подчиниться и даже, несмотря на свое несогласіе, поступиться своими правами. Такое положеніе меньшинства объясняется тѣмъ, что постановленіе общаго собранія о принятіи предложенныхъ условій мировой сдѣлки есть постановленіе присутственнаго мѣста. Слѣдовательно, мировую сдѣлку конкурснаго процесса надо считать, какъ постановленіе присутственнаго мѣста, тѣмъ болѣе, что сдѣлка утверждается судомъ. Мировая сдѣлка, по вступленіи въ законную силу, прекращаетъ конкурсъ и всѣ его послѣдствія навсегда, какъ бы его никогда не было. *) Законъ вполне опредѣленно выражаетъ, что конкурсное производство съ заключеніемъ мировой сдѣлки прекращается какъ по тѣмъ долгамъ, которые были заявлены въ конкурсѣ, по коимъ кредиторы участвовали въ конкурсномъ производствѣ, такъ и по тѣмъ, которые не были заявлены. Новое конкурсное производство можетъ быть возбуждено лишь по новымъ долгамъ, которые сдѣланы уже по прекращеніи перваго конкурса.

Въ случаѣ просьбы о признаніи должника несостоятельнымъ по долгамъ, которые существовали во время прекращения конкурснаго производства, противъ нея можно заявить возраженіе о томъ, что дѣло окончилось мировой сдѣлкой. Такъ какъ съ заключеніемъ мировой сдѣлки прекращается конкурсный процессъ, то несостоятельный должникъ восстанавливается во всѣхъ правахъ какъ личныхъ, такъ и имущественныхъ. Онъ пріобрѣтаетъ право вести торговлю, освобождается отъ заключенія и т. д. Такъ какъ кредиторы съ заключеніемъ мировой сдѣлки получаютъ новое основаніе своихъ правъ, то въ случаѣ неполученія удовлетворенія по мировой сдѣлкѣ, могутъ требовать его лишь въ исковомъ порядкѣ и притомъ искъ предъявляется къ самому должнику, который, послѣ заключенія мировой сдѣлки, восстанавливается въ правѣ распоряженія своимъ имуществомъ. На дѣйствительной мировой сдѣлки, вошедшей въ законную силу, не можетъ

*) Усл. суд. тор. ст. 544.

оказывать вліянія послѣдующая задолженность и несостоятельности должника, такъ что, съ возбужденіемъ новаго конкурснаго производства по новымъ долгамъ, заключенная раньше сдѣлка не можетъ быть признана недействительностью по тому основанію, что она не выгодна для новыхъ кредиторовъ*). Все условія, постановленныя въ мировой сдѣлкѣ, утвержденной судомъ, одинаково обязательны какъ для кредиторовъ, участвовавшихъ въ конкурсномъ производствѣ, такъ и для неучаствовавшихъ въ немъ. Дѣйствія мировой сдѣлки распространяются на все претензіи, существовавшія во время открытія конкурса. Вслѣдствіе этого мировая сдѣлка одинаково составляетъ новое основаніе какъ по требованіямъ которыя были заявлены на конкурсѣ, такъ и по тѣмъ, которыя въ него не поступали. Требования эти могутъ быть предъявлены уже не въ прежнемъ размѣрѣ, а въ томъ, который установленъ мировою сдѣлкою. Однако, наша практика склоняется къ тому взгляду, что сила мировой сдѣлки не распространяется на кредиторовъ, не участвовавшихъ въ конкурсномъ процессѣ. Также наша практика признаетъ, что мировая сдѣлка не можетъ имѣть обязательнаго значенія для кредиторовъ, требованія которыхъ были исключены конкурснымъ управленіемъ изъ счета.

*) Уст. суд. тор. ст. 541.

Л и т е р а т у р а .

Бардзскій. Законы о несостоятельности торговой и неторговой.

Бертгольдъ, Г. Законы о присяжных попечителяхъ, съ разъясненіями Правительствующаго Сената. 08.

Его-же. О мировыхъ сдѣлкахъ несостоятельнаго должника съ его кредиторами, по рѣшеніямъ Прав. Сената. 08.

Его-же. Законы о несостоятельности, съ разрѣшеніями. 05.

Его-же. Сборникъ рѣшеній Гражданскаго Кассационнаго Департамента Прав. Сената по дѣламъ о несостоятельности торговой и неторговой за 1904—1908 г. г. 1910.

Вильсонъ. Судебная практика по дѣламъ о торговыхъ администраціяхъ, торговой несостоятельности. Рѣшенія и опредѣленія С. Петербургскаго Коммерческаго Суда и Правительствующаго Сената. 1882—1896.

Гальперинъ. Права и обязанности присяжнаго попечителя по дѣлу торговой несостоятельности.

Гольмстенъ. Историческій очеркъ конкурснаго процесса.

Добровольскій, А. Уставъ Судопроизвод. Торговаго, т. XI ч. II, изд. 1903 г., по Продолженію 1906 г., дополн. по новѣйшимъ узаконеніямъ до 1911 г., съ приложеніемъ примѣнимыхъ въ коммерч. судахъ статей XVI т.

I ч. (Уст. Гражд. Судопр.) и XVI т. II ч. (Зак. о Судопр. и взыск. Гражд.) Изд. 3-е, непр. и значительно дополн. 911 г.

Его-же. Практика бывшаго 4-го и Судебнаго Д-въ, а также 2-го Общаго Пр. Сен. Собранія и Гражд. Касс. Д-та Пр. Сен. по торг. дѣламъ, съ 1889 г. по 1913 г. включительно. Т. I. Судопроизводство поисковымъ дѣламъ.—Администрація.—Несостоятельность.

Добровольскій, А., Завадскій, С. и Свидерскій, В. Сводъ общеперсскихъ законоположеній о Торговой и Неторговой Несостоятельности и объ Администраціяхъ. (Т. X. ч. 1, т. XI ч. 2, т. XII ч. 1, т. XV, т. XVI ч. 1 и 2 по послѣднимъ изданіямъ и Продолженіямъ Св. Законовъ и по новѣйшимъ узаконеніямъ), съ разъясненіями Пр. Сената, По Общимъ Собраніямъ 2-му и Кассационныхъ Д-въ, по Д-мъ бывшему Четвертому, Судебному и Кассационнымъ (Гражданскому и Уголовному) и по Отдѣленіямъ Гражданскаго Кассационнаго Д-та. 1914 г.

Завадскій, С. и Свидерскій, В. Кассационная практика по общеимперскому конкуренному праву и процессу. Систематическій сводъ мотивированныхъ положеній, извлеченныхъ изъ рѣшеній Гражд. Кассац. Д-та и общаго Собранія Перваго и Кассац. Д-въ Правит. Сената за 46 лѣтъ существованія Кассационнаго Суда въ Россіи и изъ резолюцій по отдѣленіямъ Гражд. Кассац. Д-та за послѣдніе три года. 1913 г.

Исаченко. Русское гражданское судопроизводство. Т. II. в. 2. Производство конкуренное. 1907 г.

Малышевъ. Историческій очеркъ конкурснаго процесса.

Нефедьевъ. Судопроизводство торговое. Конкурсный процессъ. 1908 г.

Носенко. Уставъ о несостоятельности.

Сборникъ иностранныхъ конкурсныхъ уставовъ.

Струкговъ, В. О торговой несостоятельности.

Траининъ, А. Несостоятельность и банкротство. 1913.

Туръ. Пересмотръ постановлений о несостоятельности. 96

Туткевичъ. Что есть торговая несостоятельность? 96.

Федоровъ, В. Право опроверженія дѣйствій, совершенныхъ должникомъ въ ущербъ кредиторовъ. Къ вопросу о законодательныхъ мѣрахъ борьбы съ неплательщикомъ и фиктивными банкротствами. 913.

Г. Ф. Шершеневичъ. Курсъ торговаго права. Т. IV Отд. VII. Конкурсный процессъ.
