

Карлъ Гарейсъ,

Ординарный Профессоръ Кенигсбергскаго Университета.

ГЕРМАНСКОЕ ТОРГОВОЕ ПРАВО

КРАТКІЙ УЧЕБНИКЪ

ДѢЙСТВУЮЩАГО ВЪ ГЕРМАНИИ

ТОРГОВАГО, ВЕКСЕЛЬНАГО И МОРСКАГО ПРАВА.

Съ четвертаго, вновь переработаннаго и значительно измѣненнаго
нѣмецкаго изданія 1892 года перевелъ

Н. И. Ржондковскій,

Членъ Тверскаго Окружнаго Суда,

подъ редакціей приватъ - доцента Московскаго Университета

А. Г. Гусакова.

ВЫПУСКЪ ВТОРОЙ.

МОСКВА

ТОВАРИЩЕСТВО ТИПОГРАФІИ А. И. МАМОНТОВА

ЛЕОНТЬЕВСКІЙ ПЕР., Д. МАМОНТОВА

1895

ОГЛАВЛЕНИЕ.

ГЛАВА ЧЕТВЕРТАЯ.

Торговья сдѣлки.

(Обязательственное право въ торговомъ правѣ, договорныя обязательства).

А. Общія положенія о торговыхъ сдѣлкахъ.

§ 56. Особенности торговыхъ сдѣлокъ вообще.

I. Формальное и справедливое право	325
II. Безраздѣльная отвѣтственность	327
III. Рачительность.	328
IV. Возмѣщеніе убытковъ и неустойка	328
V. Задатокъ	329
VI. Свобода назначенія цѣнъ въ договорѣ.	329
VII. Доказательства по торговымъ сдѣлкамъ	331
VIII. Представительство въ торговыхъ сдѣлкахъ	333
XI. Возмездность	334
X. Оспариваемость	335

§ 57. Заключение торговыхъ сдѣлокъ.

I. Предварительные переговоры.	335
II. Имѣющее обязательную силу предложеніе и принятіе .	337
III. Форма	341
IV. Основаніе договора.	341
V. Договоры въ пользу третьихъ лицъ	342

§ 58. Исполненіе торговыхъ сдѣлокъ.

I. Мѣсто исполненія	343
II. Время исполненія	344
III. Предметъ исполненія	345

В. Объ отдѣльныхъ торговыхъ сдѣлкахъ.

I. Товарныя сдѣлки.

§ 59.	О куплѣ—продажѣ вообще	347
§ 60.	Особые роды купли—продажи: по времени платежа. . .	365

§ 61.	Особые роды купли—продажи: по времени поставки .	366
§ 62	Сдѣлки на точно опредѣленный срокъ, на разницу, съ преміи, репортныя и промесныя	368

II. Сдѣлки на трудъ.

§ 63.	Общія положенія о сдѣлкахъ на трудъ	382
§ 64	Коммиссіонная сдѣлка	387
§ 65	Экспедиторская сдѣлка.	396
§ 66.	Фрахтовая сдѣлка	404
§ 67.	Фрахтовая сдѣлка желѣзныхъ дорогъ въ особенности .	421
§ 68	Фрахтовая сдѣлка почтовыхъ учреждений въ особенности.	429
§ 69.	Фрахтовая сдѣлка телеграфныхъ учреждений въ особенности.	434
§ 70	Иодательская сдѣлка	437
§ 71.	III. Страховыя сдѣлки	442

IV. Кредитныя сдѣлки.

§ 72	Заемъ и поклада въ торговомъ оборотѣ.	452
§ 72a.	Страхование жизни и дохода	463
§ 72b	Лоттерейный договоръ	469
§ 73.	Договоръ текущаго счета и бланковый оборотъ	474
§ 74.	Аккредитование	481

§ 75. V. Платежныя сдѣлки.

I	Денежный платежъ	486
II	Порученіе платежа	487
III.	Порученіе о взысканіи денегъ	489
IV.	Переводъ (ассигнованіе)	490
	Чекъ.	492
V.	Уступка и принятіе долга	494
VI.	Сконтрація и ликвидированіе (clearing)	495
VII.	Сдѣлка о покрытіи	500

VI. Оборотъ съ цѣнными бумагами.

§ 76.	Сущность цѣнныхъ бумагъ	502
§ 77	Виды цѣнныхъ бумагъ	509
§ 78.	Возникновеніе, обращеніе и утрата цѣнныхъ бумагъ. .	511
§ 79.	Бумаги на предъявителя.	513
§ 80.	Ордерныя бумаги	522

ГЛАВА ЧЕТВЕРТАЯ

Торговья сдѣлки (Handelsgeschäfte).

(Обязательственное право въ торговомъ правѣ. договорныя обязательства)

А. Общія положенія о торговыхъ сдѣлкахъ.

§ 56.

Особенности торговыхъ сдѣлокъ вообще.

I. Формальное и справедливое право (formales u. billiges R.) Подобно тому, какъ торговый оборотъ не создалъ полной системы особаго личнаго и вещнаго права, такъ онъ не выработалъ и системы обязательственнаго права, которая существенно отличалась бы отъ соотвѣтствующей части гражданскаго права вообще и которая была бы при этомъ достаточно округленной и полной. Торговое право, напротивъ, и относительно нормирования обязательственныхъ отношеній, вытекающихъ изъ договоровъ (объ нихъ здѣсь почти исключительно и идетъ рѣчь) опирается на постановленія общаго гражданскаго права, хотя и не безъ уклоненій и дополненій послѣдняго, иногда очень значительныхъ. Эти уклоненія и дополненія обусловливаются тѣмъ же дуализмомъ, который можно наблюдать и въ обязательственномъ правѣ гражданскаго права вообще, а именно обусловливаются существованіемъ рядомъ другъ съ другомъ съ одной стороны принципа матеріальной справедливости («добросовѣстности» — des guten Glaubens, свободнаго обсужденія дѣйствительной воли сторонъ), а съ другой стороны—принципа формальной опредѣленности, строгой зависимости отъ формализма, точно установленнаго закономъ или обычаемъ. Только этотъ дуализмъ здѣсь, въ торговомъ правѣ, проявляется еще рѣзче и развивается полнѣе, чѣмъ въ остальномъ гражданскомъ

правѣ; такъ что торговое право, рядомъ со строгими формальными сдѣлками, вполне исключаящими матеріальную оцѣнку (какъ напр., въ вексельномъ правѣ), признаетъ и вполне зависящіе отъ усмотрѣнія сторонъ способы изъясненія воли въ неформальныхъ договорахъ и полнѣйшее освобожденіе ихъ отъ всякаго формализма.

Съ послѣднимъ принципомъ находится въ соотвѣтствіи то правило, которое торговымъ уложеніемъ предписывается на случай толкованія изъясненій воли: при обсужденіи и истолкованіи торговыхъ сдѣлокъ судья обязанъ узнать истинную волю контрагентовъ и не долженъ придерживаться буквальнаго смысла выраженій ¹⁾. Само собою разумѣется, это правило относится только къ тѣмъ сдѣлкамъ, кои не представляются строго формальными, и оно устраняетъ, въ примѣненіи къ торговому обороту, болѣе строгія правила толкованія, содержащіяся въ партикулярныхъ правахъ (напр. въ прусскомъ мѣстномъ правѣ — *Landrecht*—I 4 § 65), а также должно бы парализовать замѣчаемую иногда между самими купцами склонность къ механическому разъясненію отдѣльныхъ выраженій въ договорахъ. Согласно означенному правилу торговаго уложенія, то, что стороны имѣли въ виду, должно быть узнано не изъ однихъ употребляемыхъ ими выраженій, буквально взятыхъ; напротивъ, въ данномъ отношеніи толкованіе, выходящее за предѣлы буквальнаго смысла, не только не исключается, но при извѣстныхъ обстоятельствахъ даже предписано. Согласно этому, для уясненія изъясненій воли контрагентовъ, другими словами, для распознаванія истинной воли ихъ могутъ и должны быть подвергнуты изслѣдованію и тѣ внѣшнія обстоятельства, при которыхъ означенныя изъясненія были сдѣланы, а также дѣйствующіе въ торговомъ оборотѣ нравы и обычаи. Равнымъ образомъ, для разъясненія согласнаго съ желаніемъ сторонъ содержанія того или другаго слова должны быть приняты во вниманіе могущія имѣть обращеніе въ мѣстѣ жительства договаривающихся діалектическія особенности языка и т. п. Примѣненіе существующихъ въ дѣловомъ оборотѣ обычаевъ, съ цѣлью обнаруженія воли сторонъ, по другому предписанію торго-

¹⁾ Ст. 278.

ваго уложенія ²⁾ требуется вообще для изслѣдованія послѣдствій и значенія не только положительных дѣйствій, но и упущеній, слѣдовательно также и молчаливыхъ изъясненій воли. Въ результатѣ примѣненія вышеозначенныхъ правилъ толкованія получается то, что называютъ природою вещей ³⁾ (*naturalis ratio*), что представляетъ собою нравственный и хозяйственный принципъ, который вполне признанъ въ многочисленныхъ рѣшеніяхъ верховной судебной инстанціи. Мысль, проводимая въ практикѣ имперскаго высшаго торговаго суда, состоитъ въ томъ, что рѣшающее значеніе имѣетъ воля закона и участвующихъ въ дѣлѣ сторонъ, выраженная яснымъ образомъ, но что всякое сомнѣніе должно быть истолковываемо въ томъ смыслѣ, который соотвѣтствуетъ пониманію и обычаямъ добропорядочныхъ и честныхъ людей, въ особенности же солидныхъ купцовъ. Законъ кромѣ того еще спеціально упоминаетъ, что въ торговыхъ сделкахъ, если только закономъ не постановлено исключенія ⁴⁾, дѣйствительность договоровъ не обусловливается письменнымъ изложеніемъ или другими формальностями ⁵⁾.

II. Безраздѣльная отвѣтственность (*Solidarhaft*). Въ торговомъ правѣ своеобразное явленіе представляетъ та строгость, съ которою торговое право истолковываетъ обязательство, принятое на себя нѣсколькими лицами вмѣстѣ ^{5a)}. Если двое или нѣсколько лицъ сообща вступили въ обязательство по сделкѣ, которая на ихъ сторонѣ (обоюдно) является商ною ⁶⁾, то они разсматриваются, какъ безраздѣльные должники, если изъ соглашенія съ кредиторомъ не вытекаетъ противное. По торговому праву, солидарному должнику не принадлежитъ ни воз-

²⁾ Ст. 279. „Нравы и обычай“, упоминаемые въ ст. 279, отличаются отъ обычнаго права, т. е. отъ торговыхъ обычаевъ въ смыслѣ ст. 1 тѣмъ, что они по своему понятію суть не приказы и запреты власти, но только предполагаемая воля сторонъ. О молчаливомъ согласіи на предложеніе заключить договоръ см. ниже § 57 II стр. 340, 341.

³⁾ См. выше стр. VII. Дополненія, поправки и опечатки, къ стр. 2, § 1

⁴⁾ Напр. ст. 2, 174, 198, 208, 214, 310, 311 и др.

⁵⁾ Ст. 317. *Nudum pactum* своимъ значеніемъ въ торговомъ оборотѣ обязанъ преимущественно торговообычному праву, возникшему въ средніе вѣка у романскихъ народовъ. 5a) Уже въ средневѣковыхъ правахъ.

⁶⁾ Ст. 280.

раженіе о раздѣлѣ требованія, ни возраженіе объ обращеніи взысканія прежде на другого должника, все равно, было ли безраздѣльное обязательство принято по договору (торговая сделка) или по закону (торговое уложеніе) ⁷⁾. То же самое правило дѣйствуетъ и по отношенію къ поручителямъ, если долгъ вытекаетъ изъ торговой сделки на сторонѣ главнаго должника ⁸⁾, или если торговой сделкою представляется само поручительство (на сторонѣ поручителя).

III. Рачительность (Sorgfalt). Своеобразными являются, далѣе, тѣ основныя положенія, которыя торговое право устанавливаетъ, рядомъ съ опредѣленіями общаго и партикулярныхъ правъ, по вопросу о томъ, какую степень рачительности стороны обязаны проявлять въ торговыхъ дѣлахъ по отношенію другъ къ другу. На мѣсто той степени рачительности, какая выражается въ понятіи о *„diligentia quam suis“*, или «о заботливости добраго отца семейства» и т. п., торговое уложеніе устанавливаетъ степень рачительности «добропорядочнаго купца» ⁹⁾, «добропорядочнаго дѣловаго человѣка» ¹⁰⁾ (этому соответствуютъ: рачительность «добропорядочнаго возчика» ¹¹⁾, «добропорядочнаго кораблехозяина» ¹²⁾ и «добропорядочнаго шкипера» ¹³⁾). Лицо, обязанное къ соблюденію рачительности въ вышеозначенной мѣрѣ, что въ чрезвычайныхъ обстоятельствахъ фактически можетъ быть требуемо еще въ болѣе высокой степени, обязано доказать соблюденіе ея, каковой фактъ подтверждается главнымъ образомъ путемъ спроса экспертовъ. Но торговому праву не безъизвѣстна и та мѣра старанія, которая выражается словами: «рачительность въ собственныхъ дѣлахъ»; она примѣняется главнымъ образомъ въ правѣ товариществъ ¹⁴⁾.

IV. Возмѣщеніе убытковъ и неустойка (Schadenersatz und Vertragsstrafe). Обязательность къ возмѣщенію убытковъ по закону во всѣхъ случаяхъ, предусматриваемыхъ торговымъ правомъ, распространяется на вознагражденіе какъ дѣйстви-

7) Ст. 281 ч. 1.

8) Ст. 281, ч. 2.

9) Ст. 282, далѣе ст. 180 ч. 2, ст. 344, 361, 367, 380.

10) Ст. 180a, 180b, 204, 213a, 213b, 241, 343.

11) Ст. 397, 399.

12) Ст. 464.

13) Ст. 478.

14) Ст. 94, 136.

тельно понесеннаго убытка (*damnum emergens*), такъ равно и не полученной прибыли (*lucrum cessans*)¹⁵⁾.

Неустойка можетъ превышать вдвое сумму интереса противной стороны въ исполненіи торговой сделки; затѣмъ, при соглашеніи о неустойкѣ по торговымъ сделкамъ стороны вообще не связаны опредѣленнымъ размѣромъ ея¹⁶⁾, но могутъ сумму неустойки устанавливать въ любой величинѣ¹⁷⁾. При этомъ нужно замѣтить, что въ торговыхъ сделкахъ неустойка въ сомнительныхъ случаяхъ не считается отступными деньгами или штрафомъ, пропорціональнымъ убытку (*Reugeld oder Wandelpro*), такъ что лицо, обязанное къ выполненію какихъ-либо дѣйствій, платежомъ неустойки не освобождается отъ этой обязанности. Точно также соглашеніе о неустойкѣ въ спорныхъ случаяхъ не исключаетъ права на возмѣщеніе убытковъ, превышающихъ размѣръ неустойки, будутъ ли убытки представляться въ видѣ положительнаго вреда, или въ видѣ неполученной прибыли¹⁸⁾; отсюда вытекаетъ, что неустойка, если не условлено противное, должна нормально составлять часть суммы, идущей на вознагражденіе убытка, уменьшая размѣръ послѣдняго

V. Задатокъ (*Arrha, Daraufgabe, Darangeld, Handgeld*) въ торговыхъ дѣлахъ долженъ быть разсматриваемъ, въ сомнительныхъ случаяхъ, какъ сумма, данная съ цѣлью обезпеченія сделки (*arrha confirmatoria*), а не съ цѣлью облегченія отказа отъ нея; поэтому, задатокъ только тогда считается отступными деньгами (*arrha poenitentialis*), если это было условлено или если таковъ мѣстный обычай. Если договоръ, подкрѣпленный задаткомъ, выполняется соотвѣтствующимъ образомъ, то задатокъ возвращается или принимается въ зачетъ, когда противное не условлено или не требуется мѣстнымъ обычаемъ.¹⁹⁾

VI. Свобода назначенія цѣнъ въ договорѣ. Эта свобода относится къ цѣнамъ, назначаемымъ въ сделкахъ по обороту товаровъ (объ этомъ говорилось выше въ § 46), къ цѣнамъ на трудъ (наемная плата, объ этомъ ниже § 63) и къ

¹⁵⁾ Ст. 283, ср. ст. 357 ч. 3.

¹⁶⁾ Ст. 284. Ср. имп. законъ отъ 14 ноября 1867 г. о договорныхъ процентахъ, § 1.

¹⁷⁾ Ст. выше § 20 въ концѣ, стр. 86.

¹⁸⁾ Ст. 284, 398, 399.

¹⁹⁾ Ст. 285.

цѣнамъ кредита, равно принятія риска (о послѣднихъ цѣнахъ будетъ рѣчь въ изложеніи страховыхъ сделокъ—ниже § 71).

Природа торговыхъ сделокъ, заключаемыхъ въ видахъ спекуляціи, при постоянной опасности убытка, часто даже очень высокаго, отличается тѣмъ свойствомъ, что при этихъ сделкахъ должны быть устранены различныя ограниченія, которыми гражданскіе законы обставляли право взиманія процентовъ, примыкая въ этомъ отношеніи къ римскому, а главнымъ образомъ къ каноническому праву. Вообще, современный оборотъ уничтожилъ большую часть подобныхъ ограниченій, которыя уже раньше были отстранены торговымъ правомъ. Въ частности для торговли по вопросу о процентахъ дѣйствуютъ слѣдующія предписанія:

1. Размѣръ законныхъ процентовъ, въ особенности процентовъ за просрочку (*Verzugszinsen*) по сделкамъ, являющимся торговыми на сторонѣ лица, взимающаго проценты, или лица, обязаннаго платить ихъ, опредѣленъ въ 6 годовыхъ на 100; затѣмъ, во всѣхъ случаяхъ, въ которыхъ законъ устанавливаетъ обязанность къ уплатѣ процентовъ и не опредѣляетъ при этомъ ихъ размѣра, нужно подразумѣвать 6% ²⁰⁾.

2. Въмѣсто правила, существовавшаго въ римскомъ правѣ: «*usurae non intelliguntur*», и другого—«*dies non interpellat pro homine*», въ торговомъ оборотѣ дѣйствуетъ правило, по которому въ обоюднo-торговыхъ сделкахъ безъ особаго соглашенія и безъ особаго напоминанія насчитываются проценты по каждому требованію со дня просрочки ²¹⁾. При сделкахъ, являющихся торговыми для одной лишь стороны, тотъ, на сторонѣ котораго сделка представляется торговой, можетъ насчитывать проценты (именно 6% на 100) по каждому просроченному требованію по крайней мѣрѣ со дня сдѣланнаго напоминанія, если по общему гражданскому праву проценты не причитаются за болѣе раннее время. Такъ напр., это можетъ дѣлать каждый купецъ по отношенію къ не-купцу, который заключилъ съ первымъ сделку, имѣющую для купца характеръ торговой сделки, и который не уплачиваетъ тотчасъ по просроченному требованію, не смотря на сдѣланное напоминаніе; однако, простая подача счета сама по себѣ не признается еще напоминаніемъ ²²⁾.

²⁰⁾ Ст. 287, 288. О 4% см. ст. 106.

²¹⁾ Ст. 289.

²²⁾ Ст. 288.

3. Запрещеніе брать проценты на проценты (anatocismus) къ контокоррентному обороту не примѣняется (см. ниже § 73) ²³⁾.

4. Размѣръ договорныхъ процентовъ по ссудамъ, которыя получаетъ купецъ, и по долгамъ, которые являются у него по его торговымъ сделкамъ, предоставленъ по торговому уложенію вполнѣ соглашенію сторонъ; въ остальныхъ случаяхъ дѣйствуетъ правило о максимумѣ въ 6%, если мѣстные законы не разрѣшаютъ болѣе высокихъ процентовъ ²⁴⁾. Послѣ того, какъ имперскимъ закономъ отъ 14 ноября 1867 г. (§ 1) установленіе размѣра договорныхъ процентовъ и т. д. предоставлено свободному соглашенію, упомянутыя торгово-правовыя нормы вовсе не устранены и не лишились своего значенія; ибо, насколько дѣло идетъ о взиманіи процентовъ по купеческимъ ссудамъ и купеческимъ долгамъ, возникающимъ изъ торговли и упоминаемымъ во 2 ч. 292 ст., ограниченіе, содержащееся въ § 2 закона 14 нояб. 1867 г. (напоминаніе за полгода) не примѣняется. Это относится также и къ тѣмъ долговымъ обязательствамъ, которыя, при извѣстныхъ законныхъ предположеніяхъ, могутъ быть писаны на предъявителя ²⁵⁾.

5. Въ торговыхъ сделкахъ проценты въ ихъ совокупности могутъ превышать капиталъ ²⁶⁾.

6. Проценты не должны быть ростовщическими; по ст. 3 зак. о растов. процентахъ ²⁷⁾ договоры считаются недействительными, если они нарушаютъ приведенныя въ этомъ законѣ предписанія §§ 302а 302b уголовного уложенія ²⁸⁾.

VII. Доказательства по торговымъ сделкамъ. Если торговая сделка является предметомъ юридическаго спора и, слѣдовательно, нуждаются въ приведеніи доказательствъ, то основное положеніе о свободной оцѣнкѣ доказательствъ, установленное въ новомъ гражданскомъ процессуальномъ правѣ, само собою разумѣется, находитъ примѣненіе и по отношенію къ торговымъ сделкамъ ²⁹⁾. О вліяніи, какое имѣетъ проведеніе этого основнаго положенія на отдѣльныя нормы торговаго уло-

²³⁾ Ст. 291. ²⁴⁾ Ст. 292. ²⁵⁾ § 2 ч. 3 зак. 14 нояб. 1867 г. о договорныхъ процентахъ.

²⁶⁾ Ст. 293. ²⁷⁾ Имп. законъ о растовщ. отъ 24 мая 1880 г.

²⁸⁾ Ст. 3 зак. о растовщ. ²⁹⁾ Уст. гр. суд. § 259.

женія, было сказано выше въ § 7, стр. 25 и 26 ³⁰⁾. Здѣсь, независимо отъ ссылки на указанные объясненія, нужно обратить вниманіе только на слѣдующее:

1. Доказательная сила долговаго документа или росписки по торговому праву ³¹⁾, какъ и по общему гражданскому праву ³²⁾, не зависитъ отъ истеченія какихъ либо сроковъ.

2. Учрежденіе торговыхъ списокъ и установленныя закономъ послѣдствія внесенія или невнесенія извѣстныхъ фактовъ въ эти списки остаются въ силѣ. (Объ этомъ см. выше § 14а, стр. 62 и сл.).

3. Купцы, за исключеніемъ торговцевъ съ меньшими правами ³³⁾, обязаны вести книги, изъ которыхъ можно было бы усмотрѣть ихъ торговья сдѣлки и положеніе ихъ имущества ³⁴⁾. Неисполненіе обязанности веденія торговыхъ книгъ купцомъ, въ случаѣ прекращенія имъ своихъ платежей или открытія надъ нимъ конкурснаго производства, при наличности предположенія, что при этомъ существовало намѣреніе причинить ущербъ кредиторамъ, имѣетъ слѣдующее уголовно-правовое послѣдствіе: должникъ, который, при наличности означеннаго предположенія, не велъ книгъ, къ веденію коихъ онъ былъ по закону обязанъ, или который, при такомъ же самомъ предположеніи, уничтожилъ, утаилъ или существенно поддѣлалъ свои торговья книги, наказывается за злостное банкротство заключеніемъ въ смири- тельномъ домѣ, въ болѣе легкихъ случаяхъ—тюремнымъ заключеніемъ на время не менѣе 3 мѣсяцевъ. Если намѣреніе причинить ущербъ кредиторамъ отсутствуетъ, то сдѣлавшійся несостоятельнымъ должникъ, который или совсѣмъ не велъ книгъ или велъ ихъ (въ существенномъ) безпорядочно, или который не составлялъ баланса, наказывается за простое банкротство тюрьмой на время до 2 лѣтъ. (Vergehensstrafe, наказаніе какъ за проступокъ) ³⁵⁾.

Германское торговое право не указываетъ въ точности, ка-

³⁰⁾ Зак. о введ. въ д. уст. гр. суд. § 13.

³¹⁾ Ст. 295.

³²⁾ Зак. о введ. въ д. у. гр. с. § 17.

³³⁾ См. выше § 15.

³⁴⁾ Ст. 28, 29, 239а.

³⁵⁾ §§ 209, 210 конк. уст. (§§ 281—283 угол. ул. отмѣнены параграфомъ 3 п. 3 закона о введ. въ дѣйствіе конк. уст.).

жія именно книги должны быть ведены купцами подъ страхомъ вышеупомянутыхъ тяжелыхъ послѣдствій; оно довольствуется тѣмъ, что обязываетъ купца составлять инвентарь и балансъ. имѣть копирныя книги, сохранять полученные торговыя письма, а равно торговыя книги (въ теченіе 10 лѣтъ); далѣе, торговое право предписываетъ вести книги въ надлежащемъ порядкѣ ³⁶⁾ и въ частности устанавливаетъ болѣе широкую, въ сравненіи съ гражданско-процессуальными правилами, обязанность представленія книгъ ³⁷⁾; наконецъ, торговое уложеніе вообще повелѣваетъ вести книги такъ, чтобы изъ нихъ можно было видѣть положеніе дѣла.

Однако, какой либо особой или формальной доказательной силы торговыя книги по новому праву болѣе не имѣютъ ³⁸⁾.

XIII. Представительство (Stellvertretung) въ торговыхъ сделкахъ. Основное положеніе о допущеніи свободнаго и полнаго юридическаго представительства признается нынѣшнимъ ³⁹⁾ торговымъ правомъ въ самомъ широкомъ объемѣ. Неограниченные довѣренныя и другіе торговыя уполномоченныя, въ предѣлахъ отведенной имъ области ⁴⁰⁾, представляютъ вполнѣ лицо, давшее имъ полномочіе и порученіе: уполномоченный не пріобрѣтаетъ по сделкамъ, заключеннымъ отъ имени хозяина, ни правъ, ни обязанностей, но тѣ и другія по договору, заключенному представителемъ, переходятъ непосредственно къ хозяину, давшему довѣренность и порученіе (переходятъ безъ всякой уступки и передачи, слѣдовательно, сами по себѣ и непосредственно) ⁴¹⁾. Этотъ переходъ имѣетъ мѣсто также и въ томъ случаѣ, если лицо, не находящееся въ служебномъ отношеніи къ дающему порученіе, уполномочивается на совершеніе торговыхъ сделокъ и вслѣдствіе этого дѣйствуетъ отъ имени лица, даващаго полномочіе ⁴²⁾. Тѣ же самыя правила примѣняются въ отношеніи послѣдствій превышенія довѣренности или совершенія извѣстныхъ дѣйствій безъ довѣренности, все равно—

³⁶⁾ Ст. 28—33, 37, 38, 40. ³⁷⁾ Ср. ст. 37, 38, 40.

³⁸⁾ Противоположныя постановленія торг. ул. отменены согласно § 13 п. 2 зак. о введ. въ д. уст. гражд. суд., въ виду § 259 уст. гр. суд., см. выше § 7 стр. 26. ³⁹⁾ А также средневѣковымъ правомъ.

⁴⁰⁾ См. выше §§ 18—20. ⁴¹⁾ Ст. 52. ⁴²⁾ Ст. 298 ч. 1.

будетъ ли уполномоченный дѣйствовать, какъ находящійся въ служебномъ отношеніи къ хозяину, или какъ стоящій внѣ такого отношенія ⁴³⁾. Послѣдующее одобреніе вообще приравнивается уполномочию. Право на представительство обыкновенно не прекращается тотчасъ со смертью довѣрителя ⁴⁴⁾. Податель росписки (Quittung) или счета, на которомъ имѣется надпись о полученіи денегъ (но не податель счета на купленный товаръ или счета, не имѣющаго надписи о полученіи денегъ) ⁴⁵⁾, считается уполномоченнымъ получить платежъ за лицо, давшее ему порученіе, если особые обстоятельства, извѣстныя плателъщику, не исключаютъ возможности такого предположенія ⁴⁶⁾. Идея представительства развита въ современномъ торговомъ правѣ настолько, что одно и то же физическое лицо, являющееся представителемъ нѣсколькихъ другихъ лицъ или органомъ нѣсколькихъ товариществъ, можетъ заключать договоръ между этими нѣсколькими лицами, съ юридическими послѣдствіями для обоихъ представляемыхъ ⁴⁷⁾; такимъ образомъ здѣсь, смотря на дѣло съ внѣшней стороны, оказывается, какъ будто лицо контрагируетъ съ самимъ собою.

IX. Возмездность ⁴⁸⁾ (Entgeltlichkeit). Всѣ услуги, какія купецъ оказываетъ другому купцу или некупцу, всѣ порученія, какія онъ исполняетъ для другого, занимаясь этого рода дѣлами въ видѣ промысла, должны быть разсматриваемы, какъ совершаемыя за извѣстное вознагражденіе, даже если вознагражденіе за труды купца не было выговорено и даже если о немъ не было вообще упомянуто. За всѣ эти дѣйствія купецъ можетъ требовать провизіи. Если же дѣло идетъ о храненіи товара (наприм. въ случаѣ, приведенномъ въ ст. 348), то онъ можетъ требовать полежалаго, въ размѣрѣ согласно мѣстнымъ обычаямъ. Со дня доставленія ссудъ, или совершенія затратъ, выдачъ и другихъ расходовъ купецъ вправе насчитывать на нихъ проценты; лицо, обязанное къ платежу оныхъ, можетъ избѣгнуть продолжающагося нарощенія этихъ законныхъ процентовъ только

⁴³⁾ Ст. 55 (см. выше §§ 19, 20), 298 ч. 2. ⁴⁴⁾ Ст. 297.

⁴⁵⁾ Ст. 51. ⁴⁶⁾ Ст. 296. ⁴⁷⁾ Ср. ниже § 57 примѣч. 12. Изложенное выше представляется очень спорнымъ, главнымъ образомъ съ точки зрѣнія римскаго права. ⁴⁸⁾ Ст. 290.

уплатою долга или, при замедленіи въ принятіи денегъ, внесеніемъ требуемой суммы въ подлежащій судъ. Это право на получение вознагражденія и процентовъ признается также въ пользу коммиссіонеровъ (ст. 371) ⁴⁹⁾ и экспедиторовъ (ст. 381) ⁵⁰⁾.

Х. Оспариваемость (*Anfechtbarkeit*) торговыхъ сдѣлокъ не представляетъ собою никакихъ особенностей. Если торговая сдѣлка имѣютъ своимъ послѣдствіемъ причиненіе ущерба кредиторамъ, то такія сдѣлки могутъ быть оспариваемы согласно имперскому праву ⁵¹⁾. Нарушеніе финансовыхъ и дисциплинарныхъ предписаній, заключающихся въ имперскомъ штемпельномъ законѣ, не имѣетъ своимъ послѣдствіемъ юридической недействительности сдѣлки, а влечетъ за собою лишь штрафъ для нарушителей этого закона ⁵²⁾.

§ 57.

Заключеніе (*Abschliessung*) торговыхъ сдѣлокъ.

I.- Прежде чѣмъ дѣло дойдетъ до заключенія договора, представляющагося торговой сдѣлкой, могутъ имѣть мѣсто, какъ и при договорахъ въ обыкновенномъ гражданскомъ оборотѣ, разнаго рода предварительные переговоры (*Vorverhandlungen*). Они имѣютъ въ виду частью наложить на контрагента, объявляющаго свою волю, извѣстное обязательство, частью не имѣютъ такого дѣйствія. Простыя сношенія между сторонами, состоящія главнымъ образомъ лишь въ вопросахъ и отвѣтахъ на оныя, вызываютъ прежде всего только взаимныя приговорительныя соглашенія или опредѣленіе отдѣльныхъ пунк-

⁴⁹⁾ См. ниже § 64.

⁵⁰⁾ См. ниже § 65.

⁵¹⁾ Имп. законъ отъ 21 іюля 1879 г. объ оспариваніи юридическихъ дѣйствій должника въ конкурсѣ. Объ оспариваніи во время конкурса — см. конк. уст. §§ 22 и слѣд.

⁵²⁾ Имп. з. отъ 29 мая 1885 г. объ имперскихъ штемпельныхъ пошлинахъ. См. выше § 22, стр. 98, 99. Такъ, и подписка или выпускъ подлежащихъ штемпельному сбору цѣнныхъ бумагъ (временныхъ свидѣтельствъ, акцій и т. д.), учиненные безъ соблюденія штемпельнаго закона, не дѣлзются вслѣдствіе этого недействительными, а только подлежатъ взысканію штрафа.

товъ сдѣлки (Traktate oder Punktationen); такого рода изъ-явленія воли становятся обязательными въ томъ случаѣ, если намѣреніе заключить сдѣлку (Schlusswille) касается всего соглашенія и выразилось съ обязательною силою по отношенію къ цѣлому договору. Обязывающее значеніе имѣетъ и такъ называемый предварительный договоръ (Vorvertrag), по которому стороны обязываются заключить о чемъ-либо послѣдующій договоръ (pactum de contrahendo, на прим. предварительный договоръ по займу, предварительный договоръ о вексельной сдѣлкѣ). Обязывающее значеніе — по крайней мѣрѣ на извѣстный срокъ — имѣетъ далѣе предложеніе, дѣлаемое покупателемъ (Steigerer) съ публичныхъ торговъ (продажа съ публичныхъ торговъ недвижимыхъ имѣній лицу, предлагающему высшую цѣну—Subhastation, продажа такому же лицу съ публичныхъ торговъ движимыхъ вещей—Auktion, отказъ или уступка на публичныхъ торгахъ въ пользу лица, предлагающаго низшую цѣну — Submission). Но предложеніе, сдѣланное со стороны аукціониста о томъ, что онъ выставяетъ вещь на продажу, имѣетъ обязывающее значеніе не всегда и не безусловно. Затѣмъ, обязывающее значеніе—по крайней мѣрѣ на извѣстный срокъ—имѣетъ предложеніе о договорѣ (Offerte), которое дѣлается въ томъ намѣреніи, что съ принятіемъ предложенія тотчасъ долженъ возникнуть договоръ даже и въ томъ случаѣ, если это предложеніе относится къ неопредѣленному въ данный моментъ лицу—*persona incerta* (объ этомъ ниже, II). Предложеніе о продажѣ не имѣетъ обязательной силы, если оно, за вѣдомо, сдѣлано многимъ лицамъ, въ особенности чрезъ сообщеніе имъ прейсъ-курантовъ, росписей товаровъ, пробъ или образцовъ, или если оно высказано безъ точнаго опредѣленія товара, цѣны и количества ¹⁾. Однако опредѣленность въ обозначеніи товара, цѣны и количества можетъ вытекать не прямо изъ употребленныхъ выраженій, а косвенно изъ природы вещи, и предложеніе можетъ получить вслѣдствіе этого обязательность. Обязательной силы не имѣетъ дача совѣта или рекомендаціи (купеческой рекомендаціи); совѣтующій или рекомендующій под-

¹⁾ Ст. 337.