МИНИСТЕРСТВО ТРАНСПОРТА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Федеральное государственное автономное образовательное учреждение высшего образования «РОССИЙСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ ТРАНСПОРТА (МИИТ)»

ЮРИДИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ

Ю. А. ТАРАСЕНКО

ГРАЖДАНСКОЕ И ТОРГОВОЕ ПРАВО ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАН

Учебно-методическое пособие

Направление / специальность:	40.03.01 «Юриспруденция»	
Профиль / специализация:	Гражданско-правовой	
Квалификация (степень) выпускника:	Бакалавр	
Форма обучения	Для всех форм	

MOCKBA—2020

УДК 347.74/76 ББК 67.404 Т—19

Тарасенко, Ю. А. Гражданское и торговое право зарубежных стран : учебно-методическое пособие / Ю. А. Тарасенко. — Москва : Юридический институт МИИТ, 2020. — 205 с.

В учебно-методическом пособии представлены методические материалы, используемые при организации семинарских/практических занятий, а также самостоятельной работы студентов по дисциплине «Гражданское и торговое право зарубежных стран». В систематизированной форме изложены требования к результатам освоения учебной дисциплины, тематика, цели практических занятий и самостоятельной работы студентов, рекомендации по ее организации и контролю за результатами.

Пособие утверждено на заседании кафедры «Гражданское право, международное частное право и гражданский процесс» Юридического института МИИТ (протокол от 21 ноября 2019 г. № 3) и рекомендовано к изданию Учебно-методической комиссией Юридического института МИИТ (протокол от 2 декабря 2019 г. № 3).

Предназначено для студентов, обучающихся по программам бакалавриата.

- © Тарасенко Ю. А., 2020
- © Юридический институт МИИТа, 2020

Изд. заказ 30	Формат 60×90 ¹ / ₁₆	Тираж 40 экз.
Подписано в печать 19.12.2019	Услпеч. л. 13,1	Учизд. л. 10,3

СОДЕРЖАНИЕ

Пояснительная записка	4
Методика подготовки студентов к практическим занятиям	
по курсу	6
Раздел I. Развитие гражданского и торгового права периода	
феодализма в Европе (V—XV века)	9
T	
Тема 1. Гражданское и торговое право Англии раннего	
феодализма	9
Тема 2. Гражданское и торговое право Франции раннего	
феодализма	23
Тема 3. Гражданское и торговое право Германии раннего	
феодализма	42
Раздел П. Гражданские и торговые институты эпохи	
нового времени (XVI—XIX века)	56
Т 4 Г	5 C
Тема 4. Гражданское и торговое право Англии	50
Тема 5. Гражданское и торговое право Соединенных Штатов Америки	70
Тема 6. Гражданское и торговое право Франции	
Тема 7. Гражданское и торговое право Германии	
тема 7.1 ражданское и торговое право германии	100
Раздел III. Развитие гражданских и торговых институтов	
новейшего времени (XX века)	129
Тема 8. Гражданское и торговое право в Англии	
Тема 9. Гражданское и торговое право в Соединенных Штатах	
Америки	144
Тема 10. Гражданское и торговое право во Франции	167
Тема 11. Гражданское и торговое право в Германии	
Примерный перечень вопросов к зачету	204

ПОЯСНИТЕЛЬНАЯ ЗАПИСКА

Являясь профильным, курс по гражданскому и торговому праву зарубежных стран охватывает только современное законодательство. Между тем для понимания тенденций развития норм частного права важно понимать, в каких условиях возник тот или иной правовой институт, какие отношения он был призван регулировать, какие изменения в нормах института повлекло исчезновение первоначальных условий, и многое другое.

Рассмотреть все основные институты гражданского и торгового права в силу их значительного количества в одном курсе не представляется возможным. В данном практикуме предпринята попытка рассмотреть эволюцию только тех институтов, которые составляют основу торгового права. Почему именно торгового? Все дело в том, что торговое (коммерческое) право представляло тот фундамент, на котором возродилось после исчезновения Римской империи гражданское право (*jus civīle*). Товарообменные операции между народами, населявшими Европу, стали локомотивом развития права.

Торговое право изначально было построено на двух правовых институтах — мена и купля-продажа. Это наиболее древние правовые конструкции. Почему так? Дело в том, что товарообменные операции могут принимать только форму мены (если в процессе участвуют товары), либо купли-продажи (если товар обменивается на деньги). Поэтому именно эти два института на протяжении веков составляли стержень торгового права.

Но товарообмен, даже на самых ранних этапах развития общественных отношений, нуждается в различных вспомогательных конструкциях. Торговля немыслима без кредита; ее обеспечивают различные формы гарантии; перемещение товаров также нуждается в правовом регулировании и не может обойтись без организации временного хранения и т.п. Поэтому, наряду с собственно анализом сделок по отчуждению и приобретению товара, необходимо рассмотреть такие правовые конструкции, как заем, поручительство, поклажа, перевозка.

Настоящий курс имеет цель проследить развитие данных институтов в Европе и США, начиная с эпохи раннего феодализма и заканчивая новейшим временем.

Задачи курса — сформировать у студентов умения и навыки, позволяющие анализировать нормативный материал, применять его к различным практическим ситуациям, уметь выявлять причинноследственные связи в изучаемых правовых конструкциях, понимать, как трансформируются нормы в ходе исторического развития. Нормативный материал подается на фоне соответствующих исторических событий, иллюстрирующих логику его принятия.

Усвоению материала призваны помочь контрольные вопросы, а также правовые казусы, разрешение которых будет способствовать пониманию правовой догматики.

В целях более полного усвоения материала курс разбит на главы, каждая из которых содержит вводную часть, выдержки из основных законов, контрольные вопросы, практические казусы по представленному материалу, тесты, а также перечень литературы, необходимой для более глубокого изучения материала.

МЕТОДИКА ПОДГОТОВКИ СТУДЕНТОВ К ПРАКТИЧЕСКИМ ЗАНЯТИЯМ

Курс гражданского и торгового права зарубежных стран относится к числу наиболее сложных, поскольку требует хорошего знания студентами основ частного права и предполагает владение отечественным гражданским правом.

Освоение гражданского и торгового права зарубежных стран следует начинать с внимательного изучения темы соответствующего семинарского занятия, а также тех вопросов, которые будут изучаться на нем. Работа с текстом практикума поможет глубже усвоить изучаемый материал.

Для более плодотворного изучения студенту предлагается следующий алгоритм действий: а) внимательно прочитать лекционный материал по соответствующей теме; б) прочитать вопросы, предлагаемые к семинарскому занятию, выделить в каждом вопросе главную мысль; в) изучить материал практикума по соответствующей теме.

Предлагаемый в пособии материал состоит из краткого введения к каждой теме. Здесь обучающийся может войти в курс предлагаемой проблематики. Затем следуют выдержки из основных значимых законов, которые характеризуют изучаемую эпоху. Студентам рекомендуется внимательно прочитать текст законов. После чего для закрепления материала предлагаются контрольные вопросы, ставящие цель проверки правильности усвоения студентом материала.

На выбор, по желанию студентам рекомендуется взять одну из предлагаемых тем эссе. Работа над эссе предполагает свободное изложение обучающимся материала с выделением главной мысли. Объем рекомендуемого изложения — не менее пяти страниц. Для подготовки эссе рекомендуется использовать предлагаемые источники правового материала, а также специальную литературу, перечень которой дается после каждой темы.

Прежде чем приступать к написанию эссе, необходимо составить краткий план. Составление плана способствует более четкой подачи материала, акцентированию автора на главной мысли, раскрывающей выбранную тему.

В качестве проверки, насколько усвоена изучаемая тема, студентам предлагается решить практические казусы (кейсы). При решении

задач особо надлежит обратить внимание на следующее: казусы составлены по предлагаемому нормативному материалу. Следовательно, при решении их необходимо приводить аргументацию со ссылкой на конкретные статьи законов. Помимо этого студент должен понимать и учитывать время (эпоху), с которым связана та или иная задача.

Особое внимание необходимо уделить понятийному аппарату и использовать термины, соответствующие изучаемому времени. Овладение понятийным аппаратом является непременным условием усвоения изучаемого материала.

Требования к выступлению студента. В ответах студентов должна быть самостоятельность, творческое отношение к содержанию освещаемого вопроса. При изложении сути изучаемого вопроса студент должен хорошо представлять исторический фон, на котором происходило принятие того или иного закона.

При изложении доклада на семинаре студент должен продемонстрировать знание теоретических аспектов изучаемой темы, законодательных и иных нормативных правовых актов, справочной литературы и т.п. Доклад должен свидетельствовать о знании студентом материала по избранной теме, а если проблема носит комплексный характер, то и по смежным темам, наличии определенного опыта умелой передачи его содержания в устной форме, умении делать обобщения и логичные выводы.

В докладе желательно раскрыть содержание основных концепций, наиболее распространенных позиций ученых и практиков, а также высказать свое аргументированное мнение по важнейшим проблемам данной темы. Доклад должен носить творческий, поисковый характер, содержать элементы научного исследования.

При ответе студента-докладчика вся остальная группа внимательно слушает выступающего и готовит вопросы, которые могут возникнуть по ходу выступления.

Преподаватель, как в процессе доклада, так и по итогам его изложения может ставить перед докладчиком, а также перед остальной группой проблемные или уточняющие вопросы. Активность каждого участника семинара учитывается при подведении итогов.

Рекомендации по решению задач-ситуаций. Приступая к решению практических задач, необходимо сначала внимательно изучить

теоретическую часть соответствующей темы с использованием учебников и учебных пособий, а также дополнительной литературы.

При решении каждой практической задачи необходимо уяснить смысл и суть описанной в ней проблемной ситуации. Для этого текст задачи следует перечитать несколько раз. При необходимости, можно построить схему взаимоотношений лиц, задействованных в данной ситуации. Затем следует найти в законодательстве нормы, относящиеся к ее разрешению, и сформулировать ответ на вопрос, который поставлен в задаче. Ответ необходимо оформить письменно.

При решении задачи рекомендуется излагать ответ письменно, поскольку навык связанного нормативного изложения практического казуса, а также возможные ошибки хорошо фиксируются именно в письменном виде, что облегчает их анализ с последующей работой нал ошибками.

Студент должен стремиться не просто подогнать ответ под найденную статью, но и обосновать, почему именно эта статья должна применяться. Ответ не должен быть слишком объемным, а содержать конкретные, но развернутые ответы на поставленные в задаче вопросы. В то же время недопустима и излишняя лаконичность ответа.

Решение тестовых заданий представляет собой выбор обучаемым правильного ответа из предложенных по каждому вопросу нескольких вариантов.

При самостоятельном выполнении тестовых заданий возможно использование учебной литературы, а также нормативных правовых актов. Затем в целях самоконтроля нужно попытаться дать ответы на тестовые задания без использования литературы и других источников.

Раздел І. РАЗВИТИЕ ГРАЖДАНСКОГО И ТОРГОВОГО ПРАВА ПЕРИОДА ФЕОДАЛИЗМА В ЕВРОПЕ (V—XV века)

Тема 1. Гражданское и торговое право Англии раннего феодализма

В начальные века первого тысячелетия Британские острова были завоеваны Римской империей. Образовалась очередная римская провинция. В последующем провинция испытала натиск германских племен (англосаксов, готов, фризов), которые принесли свои порядки и обычаи. В результате на британских островах образовалось несколько варварских королевств, имевших, хотя и схожие, но все же свои отдельные законы.

Правовое положение торговцев. Раннефеодальное общество Англии, испытавшего сильное влияние обычного права варварских племен, не восприняло каких-либо рабовладельческих институтов, характерных для права римского. Это отразилось и на содержании первых законов. Основу общества составляли свободные люди, среди которых выделялись землевладельцы (кэрлы). Товарный обмен на этой стадии развития общества был еще примитивным — каких-либо специальных норм, непосредственно регулирующих отчуждение материальных благ, законодательство первых английских королевств не содержит.

Торговлей могли заниматься любые свободные люди. Непосредственного выделения профессии торговца, исходя из преимущественно осуществляемой деятельности, еще не произошло.

Купля-продажа. Как и на континенте, первые варварские законы выделяли институт купли-продажи посредством определения виновного лица в краже чужой вещи.

Форма, в которую облекались сделки по приобретению или отчуждению имущества, была устная. Это, в свою очередь, приводило к тому, что каждая сторона в сделке должна была доказать при помощи свидетелей факт такой сделки. Таким образом, любая товарораспорядительная сделка (мена, купля-продажа, дарение) нуждалась в публичном ее совершении.

Количество свидетелей обычно определялось в пределах двух—трех человек. Это должны были быть люди с незапятнанной репута-

цией, т.е. те, кто раньше не обвинялся в совершении какого-либо преступления. Если сделка совершалась в крупном городе, то в качестве свидетеля могло выступать определенное должностное лицо (например, королевский управляющий).

Если приобретение планировалось не в месте проживания покупателя, то последний был обязан сообщить своим соседям, куда он отправляется и какую сделку желает совершить. По возвращении покупатель должен был публично объявить, при каких свидетелях и где он приобрел имущество. Если речь шла о приобретенном скоте, то последний отправлялся на общее пастбище. В противном случае, скот могли конфисковать в пользу местных органов власти.

Объектом купли-продажи выступали, как правило, движимые вещи. Оборот недвижимости осуществлялся, главным образом, актами королевской власти.

Нормы о купле-продаже уже знали правила о возврате некачественной вещи. Так, если у приобретенного животного в течение 30 дней с момента совершения сделки обнаруживали болезнь, то такую вещь возвращали продавцу, если последний не мог доказать, что сам не знал о болезни животного.

Последствия отчуждения чужого имущества. Варварские законы исходили из общего принципа, согласно которому собственник своего имущества мог истребовать последнее у любого его владельца.

Фигуры добросовестного приобретателя еще не существовало. Разница между добросовестным приобретением и недобросовестным состояла в том, что если владелец доказывал (либо при помощи свидетелей, либо указав на лицо, у которого он приобрел спорную вещь), что он не вор, то неблагоприятные последствия в виде штрафа на него не возлагались. Кроме того, он получал возможность обратить свое требование о возмещении убытков к указанному им продавцу. Недобросовестный приобретатель (либо вор) подвергался штрафу или различным телесным наказаниям. Спорное имущество всегда возвращалось собственнику.

Для купцов, учитывая характер их разъездной деятельности, существовало некоторое отличие в процедуре доказывания факта добросовестного приобретения. Если купец не мог заручиться свидетельскими показаниями относительно факта своего честного приобретения товара, то он был обязан присягнуть в том, что он не участвовал в

приобретении краденого и не знал о краже. В противном случае, такой купец присуждался к штрафу.

Заем. По договору займа на определенный срок передавались как деньги, так и любые движимые вещи.

Заемные отношения оформлялись в письменной форме. Такой вывод следует из предписаний закона, согласно которому в случае просрочки долга умершего должника наследники несли обязанность в пределах того долга, который значился в долговом обязательстве.

Заем, как правило, был процентным. Размер процентов определялся в договоре. Закон предусматривал возможность приостановки выплаты процентов в определенных случаях. Например, если долг переходил к несовершеннолетнему наследнику. До момента наступления совершеннолетия проценты не могли начисляться на сумму долга.

Поручительство. Первоначально идея поручительства состояла в обеспечении процесса совершения сделки свидетелями, которые выступали гарантами (поручителями) того факта, что сделка действительно была совершена указанными лицами. Впоследствии поручительство приняло характер обеспечения исполнения обязательств.

Поручителями по сделке (вероятно, главным образом, заемной) выступали свободные и уважаемые люди, являющиеся третьими лицами по отношению к сторонам совершаемой сделки.

Давшие кредитору поручительство лица отвечали за исполнение должником основного обязательства. Требования кредитора могло быть обращено к поручителям только в случае полной невозможности исполнения обязательства должником. Ответственность поручителя была денежной. Удовлетворив требования кредитора, поручитель заступал на его место и до момента возврата суммы долга получал возможность владеть недвижимым имуществом должника (земельными угодьями), а также доходами с этого имущества.

Законы, установленные кентскими королями Хлотарем и Эдриком (последняя четверть VII в.)

- «7. Если кто-нибудь украдет имущество (feoh) у другого человека и собственник уличит его, то он [обвиняемый] должен в королевской резиденции представить поручительство, если он в состоянии, и привести того, у кого он купил [это имущество]; если же он не может [это сделать], он потеряет [имущество], а собственник его получит.
- 16. Если кто-либо из кентцев покупает имущество (скот?) в Лондоне, он должен иметь в качестве свидетелей двух или трех незапятнанных [обвинением] кэрлов или королевского управляющего городом.

- 16.1. Если затем кто-нибудь выдвинет против этого человека обвинение [в том, что приобретенное им имущество краденое], то он [обвиняемый] должен явиться в королевскую резиденцию в городе и указать человека, который ему продал, если он его знает, и возбудить против него иск.
- 16.2. Если же он этого сделать не может, пусть объяснит перед алтарем в присутствии одного из своих свидетелей или королевского управляющего городом, что он купил это имущество открыто посредством честной сделки в этом городе; и тот человек [обвинивший его в краже принадлежащего ему имущества] должен вернуть ему цену [этого имущества, которое возвращается к нему].
- 16.3. Если он [обвиняемый] не может объяснить этого с законными поручителями, то он утратит [свою покупку] и собственник получит [имущество обратно]»¹.

Судебник Этельберта

- «27. Если свободный человек сломает ограду, пусть уплатит [хозяину двора] 6 шиллингов.
- 28. Если он внутри [ограды] возьмет имущество [скот?], он должен дать тройное возмещение.
- 29. Если свободный человек войдет в ограду [чужого двора], должен уплатить 4 шиллинга»².

Законы Инэ

(Запись обычаев королевства западных саксов Уэссекса, была произведена при короле Инэ (688—726 гг.), в период между 688 и 695 гг., но сохранилась лишь в сборнике законов короля Альфреда)

- «25. Когда купец торгует внутри страны среди народа, он должен делать это при свидетелях.
- 25.1. Если кто-нибудь обнаружит у купца украденное имущество, и [окажется, что] тот не купил его при честных свидетелях, то пусть он присягнет в размере штрафа, что он не знал [о краже] и [сам] не участвовал в краже, иначе он должен уплатить 36 шиллингов штрафа».
- «56. Если кто-нибудь купит какой-либо скот, а затем в течение 30 ночей обнаружит у него болезнь, пусть возвратит скот [прежнему] владельцу; либо [последний] должен присягнуть, что он не знал никакого недостатка, когда продавал его ему».

Законы Эдуарда Старшего (899—925 гг.)

«1. И я желаю, чтобы каждый имел своего поручителя [при совершении торговых сделок]; и никто не должен покупать [что-либо] вне пределов города, но пусть заручится свидетельством управителя города или другого неопороченного человека, которому можно доверять]».

² Судебник англосаксонского короля Этельберта (560—616 гг.) является древнейшим памятником права Англии. (Хрестоматия по истории средних веков. Т. 1. М., 1961.)

¹ Текст воспроизведен по изданию: Хрестоматия по истории Средних веков / пер. ; под ред. С. Д. Сказкина. Т. 1. М., 1961.

Законы Эдгара (959 — 975 гг.)

- «7. И кто хочет поехать купить что-либо, должен сообщить своим соседям, зачем он хочет ехать; и когда он вернется домой, то должен также сообщить, при каких свидетелях он купил товары.
- 8. Но если ему случится неожиданно совершить во время поездки покупку, пусть сообщит об этом [если он не сообщил, когда уезжал], как только вернется домой; и если это живой скот, пусть отведет [его] на общий луг при свидетельстве своей деревни.
- § 1. Если же он в течение пяти ночей не сделает этого, то жители деревни должны сообщить об этом старшему по сотне, и как они сами, так и их пастухи останутся безнаказанными, а скот, который он туда поместил, будет конфискован, так как он не сообщил о нем своим соседям; и половину пусть заберет поземельный господин (landrica), а половину сотня¹«.

Законы короля Кнута (995 — 1035)².

24. И пусть никто не покупает никакой вещи, ни живой, ни лежащей [неодушевленной], стоимостью выше четырех пенсов, не имея при этом свидетельства четырех достойных доверия человек, будь то в городе или на селе.

Приказы о расследовании по владельческим ассизам³

Приказ о праве⁴

Король шерифу привет. Прикажи А., чтобы он по справедливости вернул В. одну гайду земли в такой-то деревне, так как этот В. жалуется, что вышеуказанный А. насильственным образом удерживает ее, и если он не вернет (эту землю), то вызови его через верных посыльных, чтобы он явился туда-то передо мной или моими судья-

_

¹ Сотня — судебно-административный округ, собрание которого было низшей судебной инстанцией.

² Хрестоматия памятников феодального государства и права стран Европы / под ред. В. М. Корецкого. М., 1961. С. 85—90.

³ Хрестоматия памятников феодального государства и права стран Европы. М., 1961. ⁴ Приказ о праве (*breve de recto, writ of right*) королевский судебный приказ, широко

Приказ о праве (breve de recto, writ of right) королевскии судеоныи приказ, широко применявшийся после реформы Генриха II в тех исках о праве владения фригольдом, которые в отличие от Великой и владельческих ассиз еще оставались в компетенции сеньориальных судов. Он имел несколько разновидностей; обычный приказ о праве направлялся непосредственному сеньору истца с предписанием разобрать в его курии дело о свободном держании истца. Если сеньор не произвел разбирательства, то приказ о праве другого типа направлялся шерифу с предписанием передать дело в королевский суд. Если же истец был вассалом короля, то шерифу направлялся приказ о праве третьего вида («praecipe quod reddat»), предписывавший немедленно восстановить истца в правах, а в случае сопротивления ответчика вызвать последнего в королевский суд. Приведенный приказ относится к последнему типу. Приказ о праве во всех своих формах был одним из эффективных средств королевского вмешательства в сеньориальную юрисдикцию и контроля за ней.

ми на девятый день Пасхи и дал объяснение, почему он не вернул (землю), и представь туда имена посыльных и настоящий приказ.

Приказ о взыскании долга¹

Король шерифу привет. Прикажи N., чтобы он по справедливости и без промедления уплатил бы R. сто марок, которые, по его словам, он ему должен; и так как R. жалуется, что тот N. незаконно задерживает долг, то если он не уплатит, пошли ему через верных посыльных вызов, чтобы он явился в Вестминстер передо мной или мо-ими судьями через две недели после конца Пасхи и дал бы объяснения, почему он не платит долг. И представь туда имена посыльных (через которых посылался вызов в суд) и настоящий приказ.

Великая Хартия Вольностей. 1215 г.

- «9. Ни мы, ни наши чиновники не будем захватывать ни земли, ни дохода с нее за долг, пока движимости должника достаточно для уплаты долга; и поручители самого должника не будут принуждаемы (к уплате его долга), пока сам главный должник будет в состоянии уплатить долг; и если главный должник окажется не в состоянии уплатить долг, не имея откуда заплатить, поручители отвечают за долг и, если пожелают, могут получить земли и доходы должника и владеть ими до тех пор, пока не получат возмещения долга, который они перед этим за него уплатили, если только главный должник не докажет, что он уже рассчитался с этими поручителями.
- 10. Если кто возьмет что-нибудь, больше или меньше, взаймы у евреев и умрет раньше, чем этот долг будет уплачен, долг этот не будет давать процентов, пока наследник (умершего) будет несовершеннолетен, от кого бы он ни держал (свою землю), и если долг этот попадет в наши руки, мы взыщем только то имущество, которое значится в долговом обязательстве.
- 11. Если кто умрет, оставшись должным евреям, жена его должна получить свою вдовью часть и ничего не обязана давать в уплату этого долга; и если у умершего остались дети несовершеннолетние, им должно быть обеспечено необходимое соответственно держанию умершего, а из остатка должен быть уплачен долг, но так, чтобы повинности, следуемые сеньорам (умершего), не потерпели при этом никакого ущерба; таким же образом надлежит поступать и с долгами другим, не евреям».
- 20. Свободный человек будет штрафоваться за малый проступок только сообразно роду проступка, а за большой проступок будет штрафоваться сообразно важности проступка, причем должно оставаться неприкосновенным его основное имущество; таким же образом (будет штрафоваться) и купец, и его товар останется неприкосновенным; и виллан таким же образом будет штрафоваться и у него останется неприкосновенным его инвентарь, если они подвергнутся штрафу с нашей стороны; и никакой из названных выше штрафов не будет наложен иначе, как на основании клятвенных показаний честных людей из соседей (обвиняемых).

¹ Приказ о взыскании долга применялся в исках, возбуждаемых кредиторами против должников до издания Статута о купцах 1283 г. До этого статута долг не обеспечивался имуществом должника, и для взыскания его требовалось длительное судебное разбирательство в королевском суде.

- 27. Если какой-либо свободный человек умрет без завещания, движимость его пусть будет распределена руками близких родственников его и друзей под наблюдением церкви, при чем должна быть обеспечена уплата долгов каждому, кому умерший был должен.
- 28. Ни констебль, ни другой какой-либо наш чиновник не должен брать ни у кого хлеб или другое имущество иначе, как немедленно же уплатив за его деньги или же получив от продавца добровольное согласие на отсрочку (уплаты).
- 41. Все купцы должны иметь право свободно и безопасно выезжать из Англии и въезжать в Англию, и пребывать, и ездить по Англии как по суше, так и по воде, для того чтобы покупать и продавать без всяких незаконных пошлин, уплачивая лишь старинные и справедливые, обычаем установленные пошлины, за исключением военного времени, и если они будут из земли, воюющей против нас, и если такие окажутся на нашей земле в начале войны, они должны быть задержаны без ущерба для их тела и имущества, пока мы или великий юстициарий наш не узнаем, как обращаются с купцами нашей земли, находящимися тогда в земле, воюющей против нас; и если наши там в безопасности, то и те другие должны быть в безопасности в нашей земле¹.

Статут о купцах (1283 г.)2

Ввиду того что купцы, продававшие свои товары в долг разным лицам, до настоящего времени терпели большие убытки из-за отсутствия закона, с помощью которого они могли бы быстро вернуть свои деньги в день, назначенный для уплаты этого долга, из-за чего многие купцы воздерживались от приезда в эту страну со своими товарами к ущербу как самих купцов, так и всего королевства, король в своем совете приказал и постановил, чтобы купцы, которые желают обеспечить себе получение денег, данных в долг, пусть предлагают своим должникам [при заключении долговой сделки] явиться к мэру Лондона, Йорка или Бристоля и в присутствии мэра и клерка, специально назначенного для этой цели королем, официально признать свой долг и срок его уплаты. И это официальное признание пусть будет занесено в свиток рукой этого клерка, которая должна быть [всем] известна. Затем вышеуказанный клерк своей рукой пусть напишет долговое обязательство, к которому должна быть приложена печать должника и королевская печать, специально предназначенная для этой цели и находящаяся на хранении у вышеуказанных мэра и клерка.

И если должник не уплатит долг в назначенный день, кредитор может явиться с этим долговым обязательством к [этим] мэру и клерку; и если на основании этого письменного обязательства и записи в свитке будет установлено, что этот долг был [официально] признан [должником] и что день платежа уже просрочен, то мэр немедленно должен распорядиться о продаже движимого имущества должника, в том числе его вещей и его наследственного городского держания, на сумму, равную сумме долга по оценке добрых людей, и деньги [вырученные от продажи] должны быть без промедления уплачены кредитору...

¹ Петрушевский Д. М. Великая Хартия вольностей и конституционная борьба в английском обществе во второй половине XIII века. М., 1915.

 $^{^2}$ Хрестоматия памятников феодального государства и права стран Европы / под ред. В. М. Корецкого. М., 1961. С. 213—216.

И акты о продаже движимого имущества [должника] и его наследственного городского держания или о передаче их кредитору должны быть для верности засвидетельствованы вышеупомянутой королевской печатью...

И если должник совсем не имеет движимого имущества, за счет которого может быть взыскан весь долг, он должен быть арестован и находиться в тюрьме до тех пор, пока он не заключит соглашения с кредитором [об уплате долга] или пока этого не сделают за него его друзья. И если у него нет собственных средств для поддержания своего существования в тюрьме, кредитор должен доставлять ему хлеб и воду, стоимость которых должник обязан возместить ему вместе с уплатой долга до выхода из тюрьмы...

И если долг не уплачен в назначенный день, против свидетелей и поручителей должна быть применена такая же процедура, как выше было описано в отношении самого должника...

Король желает, чтобы это постановление и распоряжение соблюдалось отныне по всему его королевству Англии в отношении всех людей, которые, если пожелают, могут [для взыскания долга] пользоваться такого рода долговыми обязательствами; исключение составляют евреи, на которых этот статут не распространяется.

Купеческая хартия (1303 г.)1

В наших землях и городах эти купцы могут торговать оптом как с натурализовавшимися лицами (denizens) или жителями нашего королевства, так и с иностранцами, чужаками (strangers) и другими лицами. Однако такие товары, которые обычно называют мерсери (mercere), или пряности (species), они могут продавать в розницу, как делали это прежде.

Кроме того, все эти купцы могут свободно распоряжаться своими товарами, отправлять или перевозить их куда им будет угодно. Купцам разрешается везти свои товары в любые страны, за исключением тех, жители которых являются врагами короля. Вывозить товары позволено только после уплаты надлежащих пошлин. Единственным исключением является вывоз вина, которое, если его доставили в Англию любым законным способом, не может быть вывезено из королевства без специального разрешения и королевского позволения.

Любой контракт, заключенный между купцами и другими людьми, откуда бы они ни были, относительно товаров любого рода, должен быть прочным и нерасторжимым, чтобы ни один купец не мог отказаться от заключенного ранее контракта или расторгнуть его после того, как договаривающиеся стороны дали и получили «божий пенс». И если возникнет спор по такому контракту, судебное разбирательство должно проводиться по правилам и обычаям тех ярмарок и городов, где этот контракт был заключен и зарегистрирован.

Обещаем этим купцам, что ни под каким предлогом не будем причинять им ущерб арестами или конфискациями товаров по праву захвата. Если же в случае создавшейся необходимости товары будут захвачены, то купцам будет немедленно уплачена та цена, за которую купцы могли бы продать их на рынке, или товары будут

¹ История государства и права средневековой Англии XIII—XV вв.: Хрестоматия. Хабаровск, 2006.

возмещены другим образом, но так, чтобы сами купцы при этом были удовлетворены. При этом ни мы, ни наши чиновники не должны оценивать или определять стоимость их товаров.

Мы постановляем, чтобы все бейлифы и чиновники ярмарок и городов оказывали этим купцам каждый день быстрое правосудие в соответствии с купеческим правом по всем отдельным искам, которые относятся к компетенции этого права. И если окажется, что вышеупомянутые бейлифы и чиновники причинят беспокойство купцам, задержав их товары, то виновные в причинении убытка должны быть наказаны, даже если купцы и получат полное возмещение ущерба. В этом случае штраф, наложенный на чиновников и бейлифов, должен поступать пострадавшим купцам, чтобы ускорить для них правосудие.

Контрольные вопросы

- 1. Как подтверждался факт заключения договора купли-продажи?
- 2. Какова была судьба вещи, приобретенной без свидетелей?
- 3. Что должен был сделать обвиняемый в воровстве вещи, чтобы доказать свою невиновность?
 - 4. Кто мог выступать поручителем?
 - 5. Какие сделки обеспечивались поручительством?
- 6. Каковы были правила начисления процентов по неисполненному договору займа?
 - 7. Как взыскивался долг по займу в случае смерти заемщика?
 - 8. Что такое «интердикт»?
 - 9. Как назывались объединения купцов?
 - 10. Чем отличался фригольд от копигольда?
- 11. Что возникло раньше общее право или право справедливости? Ответ обоснуйте.
 - 12. Чем право справедливости отличалось от общего права?
- 13. Какие права гарантировала Великая Хартия Вольностей свободному населению?
- 14. Какие принципы судов были закреплены в Великой Хартии Вольностей?

Правовые казусы

1. Йорик отправился в соседний город на ярмарку, чтобы продать овечью пряжу, о чем он и предупредил своего соседа Деррена. Возвращаясь домой, Йорик по пути встретил купца, который только еще ехал на ярмарку. Купец задержался в пути, поскольку гнал на прода-

жу стадо волов, которые передвигались медленно. Располагая суммой денег, вырученной с продажи пряжи, Йорик купил у купца молодого вола. Приехав домой уже затемно, Йорик поставил вола в хлев.

Утром он на вопрос Деррена о результатах поездки, Йорик ответил, что, возвращаясь, удачно купил вола и сейчас будет готовить хлев для него. Через неделю к Йорику пришел сотник и конфисковал вола.

Стал ли Йорик собственником вола? Как доказать Йорику, что он приобрел вола правомерно? Имеет ли значение факт оповещения соседа о приобретенном воле?

2. Ричард Торн взял в долг некую сумму денег. Его поручителями выступили Баркли и Гордон. В оговоренный срок Торн смог вернуть только половину займа. Для погашения долга Торн захотел передать займодавцу принадлежащее ему имущество — участок земли в пригороде. Однако в процессе передачи выяснилось, что участком владеет Баркли, который заявил, что владеет участком правомерно, поскольку заплатил за Торна долг по займу.

Правомерно ли поступил Баркли, завладев участком Торна? Имел ли Торн возможность рассчитаться за долг своим земельным участком?

3. Томас Гордон, для финансирования торговой операции, взял под гарантии двух поручителей в долг некую сумму. В установленный договором срок он не смог ее вернуть.

Кредитор обратился к поручителям, и те выплатили требуемую сумму. Затем поручители завладели имуществом Гордона чтобы покрыть свои расходы.

Оцените действия поручителей с точки зрения Великой Хартии Вольностей.

4. Артон, будучи в Лондоне на торговой площади, увидел у продавца тисовый лук, который ему был нужен для охоты. Поскольку Артон не знал этого продавца, то он заручился поддержкой Вильяма и Седрика, которые засвидетельствовали факт приобретения.

Вернувшись в свой городок, Артон на улице стал хвастать красивым луком. Подошедший к толпе зевак Дантон опознал свое имущество и попытался отнять лук у Артона.

Артон привлек к делу своих свидетелей (Вильяма и Седрика). Однако выяснилось, что один из свидетелей (Седрик) раньше был привлекаем к штрафу за воровство.

Как разрешить дело?

5. Джонатан, свободный общинник, отправился на охоту в лес, который граничил с королевским заповедником. Подстрелив косулю, он на выходе из леса был задержан представителем королевской администрации, который посчитал, что косуля была из заповедника. У Джонатана отобрали добычу и орудия охоты.

Джонатан обратился к шерифу, поскольку считал, что не нарушал закон.

Как должен быть рассмотрен данный спор? Правомерны ли действия по изъятию орудия охоты?

6. В Портсмут прибыло французское торговое судно. В период его нахождения в порту начались военные действия между Англией и Францией. Юстициарием был наложен арест на судно, а находящиеся на нем трое французских купцов арестованы. Через месяц в Портсмут прибыл английский корабль из Нанта с купцами, которых в виду начавшейся войны отпустили домой.

Как должен поступить юстициарий, получив эту информацию? Правомерно ли были задержаны французские купцы?

7. Бейлиф, преследуя нарушителя, загнал свою лошадь. Недалеко от места падения находился табун, принадлежащий лорду Эссексу. Бейлиф, не спрашивая разрешения, взял одного из породистых скакунов, несмотря на возражения пастуха, охранявшего табун.

Имел ли право бейлиф действовать подобным образом? Что может потребовать лорд Эссекс и от кого?

8. Торговец Бридж обратился к администрации ярмарки с просьбой разрешить спорный вопрос, который возник у него с купцом Вильсоном. Суть спора заключалась в том, что Бридж передал Вильсону несколько рулонов парусины, в то время как Вильсон расплатился партией репы. Но когда Бридж стал проверять овощи, то обнаружил, что часть репы подмокшая.

Чиновник выслушав Бриджа, отложил его дело до следующего утра, мотивировав тем, что должен нанести визит герцогу, на территории которого организована ярмарка.

Может ли Бридж настаивать на немедленном рассмотрении спора? Какие последствия наступят, если требования Бриджа суд признает обоснованными? Что может получить Бридж при удовлетворении иска?

Тесты

- 1. Кто такой элдормен?
- а) глава графства, назначаемый королем из представителей местной знати;
 - б) руководитель сельской общины;
 - в) руководитель церковного прихода;
- Γ) королевский дружинник, получавший от короля земельный участок за службу.
 - 2. Ассиза это:
 - а) священное писание древних англов;
- б) в средневековой Европе источник права: королевский указ, сборник обычного права, юридический акт королевского совета или судебных органов, предписания по изготовлению продукции;
- в) в средневековой Англии заседания вассалов, созываемых сеньором.
 - 3. Великая Хартия вольностей позволяла:
- a) осуществлять английским купцам торговлю без уплаты пошлин;
- б) привлекать к ответственности поручителей должника напрямую, без предъявления требования к должнику;
- в) отказывать в удовлетворении кредиторам умершего должника, если родственники не признавали долг.
 - 4. Документ, предоставляющий льготы купцам, это:
 - а) Великая Хартия вольностей;
 - б) Купеческая хартия;
 - в) Статут о купцах.

Темы эссе

- 1. Основные источники права в средневековой Англии.
- 2. Особенности раннефеодального права Англии.
- 3. Судебная система Англии XII—XIV вв.

Понятийный аппарат

Бейлиф — представитель королевской администрации в сотне, наделенный властными полномочиями.

Билль — в Англии законопроект парламента, утверждавшийся королем.

Бо́кленд — земельное владение, пожалованное королем Англии и подтвержденное письменным его распоряжением.

Глафорд — у англосаксов покровитель из числа эрлов или тэнов, наделенный по иммунитетной грамоте фискальной, полицейской и судебной властью над всем населением иммунитетного округа.

Доверительная собственность — это особая форма собственности (как вещи) и отношений собственнических интересов (как имущественных прав), при которых одно лицо является доверенным собственником (trustee) имущества, отчужденного ему другим лицом для определенных целей, указанных этим отчуждателем, или, как его еще называют, учредителем трастовых отношений (settlor).

Инн — в средневековой Англии замкнутая юридическая корпорация, где готовились будущие судьи и правозаступники.

Коттеры — слой феодально зависимого крестьянства в Англии, держатели мелких земельных наделов.

Ко́пигольдеры (от лат. copy — копия и hold — держание) — одна из групп крестьянства в феодальной Англии, самая многочисленная в XVI—XVII вв. Копигольд развился из вилланства.

Кэрл — свободный крестьянин-общинник.

Лендлорд — в Англии крупный наследственный землевладелецаристократ.

Манор — феодальное поместье в средневековой Англии.

Прецедент (судебный и административный) — решение определенного суда по конкретному делу, имеющее силу источника права (т.е. устанавливающее, изменяющее или отменяющее правовые нормы).

Сокмены — лично свободные крестьяне, платившие денежную ренту. В период с XI по XII вв. основная масса сокменов превратилась в крепостных (вилланов).

Йомены — лично свободное крестьянство в Англии (конец XIII — начало XIV вв.).

Ха́ртия (греч. *chartes* — бумага) — публичный (публичноправовой) документ, представляющий собою обычно совокупность каких-либо положений, отличающихся особой важность.

Элдормен — глава графства, назначаемый королем из представителей местной знати.

Юстициарий (англ. *Justiciar*) — королевский чиновник в средневековых Английском и Шотландском королевствах.

Источники

- 1. Великая Хартия Вольностей : хрестоматия памятников феодального государства и права. Москва : Юрид. лит., 1964.
- 2. Великая Хартия вольностей : хрестоматия по всеобщей истории государства и права. Москва : Гардарика, 1996.
 - 3. Документы по истории зарубежного права. Москва : МГУ, 1987.

Литература

- 1. Арчер, П. Английская судебная система. Москва, 1969
- 2. *Гутнова*, *Н*. Д. Происхождение английского парламента. Москва, 1960.
- 3. Дженкс, Э. Английское право: (Источники права. Судоустройство. Судопроизводство. Уголовное право. Гражданское право) / Э. Дженкс; пер. Л. А. Лунц. Москва, 1947.
- 4. *Ильинский*, *Н. И*. История государства и права зарубежных стран : курс лекций. Москва, 2006.
- 5. Очерки истории Англии. Средние века и новое время / под ред. Г. Р. Левина. Москва, 1959.
- 6. *Петрушевский*, Д. М. Очерки истории английского государства и общества в средние века. Москва, 1937.
- 7. *Страхов Н. Н.* Государство и право феодальной Англии. Харьков, 1964.
- 8. *Штокмар В. В.* История Англии в средние века. Санкт-Петербург, 2000.

Тема 2. Гражданское и торговое право Франции раннего феодализма

Франкское королевство (V—IX вв.). После развала Римской империи (V в.) на территории современной Франции возникли варварские государства различных германских племен. Самое сильное из них — королевство Франков, впоследствии давшее название современному государству. На территорию, веками находящуюся под началом римского права, германские племена принесли свои многочисленные обычаи. Произошло столкновение разных правовых культур — более высокой — римской и примитивной — германской, основанной на родоплеменных обычаях. В результате данного взаимодействия возникают так называемые варварские правды — своды законов, закрепленных на латинском языке, в основе которых лежали обычаи германских племен. Самой известной из варварских правд стала Салическая Правда.

Разрушение Римской империи и германские завоевания не способствовали развитию экономических отношений. Города подвергались разрушениям, население стремилось укрыться в неосвоенных районах. В этих условиях преимущественно развивалось сельское хозяйство. Торговля сокращалась. С упадком торговли произошло значительное уменьшение роли монеты — имевшая хождение римская золотая монета уступала место более дешевой серебряной 1.

Указанные процессы отразились и на текущем законодательстве.

Пришедшая в упадок торговля носила преимущественно меновой характер. Товарный обмен в основном происходил между членами одной общины, либо с близлежащими поселениями. Купля-продажа осуществлялась, как правило, между различными регионами королевства, и занимались такой деятельностью лица, специализировавшиеся на товарном обмене и впоследствии образовавшие профессиональное сословие торговцев.

Правовое положение купцов. Франкское королевство в значительной мере было основано на обычаях родоплеменного общества. Права (в том числе, связанные с торговлей) принадлежали каждому свободному человеку. Это приводило к тому, что торговые операции

 $^{^{1}}$ История Франции / под ред. Ж. Карпантье, Ф. Лебрена. СПб. : Евразия, 2008. С. 102.

осуществляли все свободные общинники, у которых появлялся излишек продуктов. Специального слоя профессионально занимающихся исключительно торговлей людей еще не сложилось.

Судебная власть. Суд представлял собой коллегию, состоявшую из семи избранных народом рахинбургеров. В дальнейшем, на смену рахинбургеров приходят назначенные властями скабины, а председатель судебных собраний — тунгин — уступает место графу.

Судебный процесс у франков носил состязательный характер. Стороны имели равные права. Процесс был устным, гласным, отличался строгим формализмом. Обычай требовал, чтобы судебное дело возбуждалось не иначе как по заявлению потерпевшей стороны. На ней лежало формулирование обвинения и представление обвинения и доказательств. Такой процесс получил название обвинительного.

Ответьные виды торговых договоров. Варварские правды не содержат еще общего понятия о договорах, их видах, условиях действительности. Вместе с тем отдельные виды договоров уже были. К известным договорным конструкциям можно отнести мену, куплюпродажу, заем, поклажу.

Переход права собственности по договорам купли продажи, мены, займа происходил посредством простой передачи вещи.

Договоры заключались устно и, очевидно, при свидетелях. В противном случае невозможно доказать существо возникших отношений. Необходимость привлечения при совершении сделок свидетелей иллюстрирует, например, процедура истребования украденной или пропавшей вещи.

Купля-продажа. Первоначальные акты товарного обмена носили примитивный характер, что было обусловлено уровнем развития экономических отношений. Салический закон отдельно не содержит нормы, посвященные мене и купле-продаже. Это объясняется тем, что правосознание этого исторического периода больше было сосредоточено на охране собственности, нежели процесса перемещения материальных благ от одного лица в обладание другого.

Ранние варварские правды не содержат сколь-нибудь развитого регулирования товарообменных отношений. О существе торговых операций можно сделать вывод исходя из анализа норм, регулирующих процесс восстановления господства над вещью, владение которой было утрачено вследствие потери или кражи.

Совершая приобретение какой-либо вещи посредством купли или обмена, человек должен был озаботиться наличием свидетелей данного процесса. Это в равной степени относилось как к покупателю, так и продавцу.

Объектами товарообменных сделок выступали вещи. На данном этапе развития законодательство еще не проводило разграничения между родовыми и индивидуально определенными вещами. Главным критерием их идентификации выступали третьи лица — свидетели, которые могли подтвердить, что вещь (неважно какая — родовая или индивидуализированная) поступила в обладание конкретного лица правомерно.

Закон не упоминает вещей потребляемых. Есть основания полагать, что истребование таких вещей не производилось по причине кратковременного периода их существования. Такие вещи в случае их кражи (продукты питания, например), как правило, сразу потреблялись. Поэтому нормы о розыске таких вещей вряд ли были применимы.

Салическая правда

XXXVII. О преследовании по следам

«§ 1. Если кто потеряет вследствие кражи быка или коня или какое-либо животное и, идя по следам, найдет его в течение 3-х суток, а тот, кто ведет его (животное), заявит, что он купил или получил его в обмен, идущий по следам должен через третьих лиц доказывать, что (эти) вещи — его собственность. Если же разыскивающий свои вещи найдет их уже по прошествии 3-х суток, а тот, у кого он найдет их, заявит, что купил или получил их в обмен, сам (ответчик) пусть доказывает (на них) свое право. Если же (человек), разыскивающий скот, заявит, что признал его (своим) и, несмотря на протест того другого, не захочет представить доказательства через третьих лиц, ни назначить согласно закону дня для судебного разбирательства и будет изобличен в насильственном отобрании (животного), присуждается к уплате 1.200 ден., что составляет 30 сол».

XLVII. О розыске

«§ 1. Если кто признает своего раба, или коня, или быка, или какую бы то ни было вещь у другого, пусть передаст это в третьи руки, а тот, у кого признаны (данные вещи), должен доказывать (на них) свое право. И если тот и другой живут по сю сторону реки Луары (Ligeris) или Угольного леса, истец и ответчик пусть в течение 40 суток назначат срок для судебного разбиратель-

ства; и в течение этого времени все те, кто продал коня, или обменял, или, быть может, дал в уплату, должны войти друг с другом в сношение, именно, каждый должен вызвать то лицо, с которым заключил сделку. И если призванный на суд, не имея для того законных препятствий, не явится, заключивший с ними сделку пусть пошлет трех свидетелей, чтобы они пригласили его явиться на суд; равным образом он должен иметь других трех свидетелей (которые показали бы), что он совершил с ним сделку публично. Если он выполнит это, освободит себя от обвинения в воровстве. А тот, не явившийся, на которого под клятвою показали свидетели, будет признан вором по отношению к истцу и должен возместить стоимость украденной вещи тому, с кем имел сделку; этот же согласно закону уплатит тому, кто узнал свои вещи. Все это должно происходить на судебном заседании, в присутствии ответчика, у которого впервые найдена вещь, переданная затем в третьи руки. Если же те, у кого признана вещь, живут по ту сторону Луары или Угольного леса, закон этот должен быть выполнен в течение 80-ти суток».

Последствия отобрания вещи. О порядке заключения договора о приобретении какой-либо вещи, можно сделать вывод, анализируя нормы, регулирующие процедуру отобрания вещи у неуправомоченного приобретателя.

Поскольку договор заключался устно, стороны (покупатель и продавец) должны были озаботиться о свидетелях данного процесса. Закон требовал наличия не менее трех таких свидетелей.

Если покупатель доказывал при помощи свидетелей, что приобрел вещь от конкретного продавца, а последний либо не являлся на суд для дачи показаний, либо не мог указать в свою очередь лицо, у которого он приобрел спорную вещь, то такой продавец объявлялся вором.

Вещь (при доказанности истцом того обстоятельства, что была украдена или потеряна) изымалась у покупателя и передавалась собственнику. Таким образом, Салический закон не знал фигуры добросовестного приобретателя. Лицо, объявленное вором, было обязано возместить покупателю стоимость такой вещи.

Заем. По договору займа могли передаваться любые вещи (как родовые, так и индивидуально-определенные), а также денежные средства.

В зависимости от того, что выступало объектом займа — деньги или вещи, заемные правоотношения регулировались по-разному.

Заем вещей предполагал, что вещь передавалась на определенный срок, по истечении которого должна была возвращена займодателю. Поскольку такой договор заключался устно, то факт заключения договора, а равно и его условия должны были подтверждаться свидетелями.

Если по истечению оговоренного срока вещь должником не возвращалась, то кредитор для получения возможности через суд истребовать последнюю был обязан публично заявить должнику предварительное требование о возврате. Публичность достигалась посредством привлечения свидетелей. Количество свидетелей законом не уточняется. Кредитор публично должен был объявить должнику определенную формулу требования, которая включала помимо самого требования возврата вещей также и срок, в течение которого должник должен был исполнить свою обязанность.

Займодавец мог четыре раза заявлять свои требования, предоставляя должнику срок для их исполнения. При этом каждые первые три установленных срока неисполнения влекли начисление штрафа в размере 3 солидов. За нарушение четвертого требования устанавливался повышенный размер штрафа — 15 солидов.

Денежный заем также предполагал, что в случае невозврата долга в оговоренный соглашением срок кредитор обязан в присутствие свидетелей заявить требование должнику. Отказ возвратить долг наказывался штрафом в размере 15 солидов.

При неисполнении обязательства должником займодавец должен

При неисполнении обязательства должником займодавец должен был обратиться за содействием к специальному должностному лицу — тунгину, который в присутствии свидетелей давал кредитору формулу принуждения. Эта формула предполагала установление запрета должнику совершать какие-либо платежи и поручительства иным лицам и должна быть в самый короткий срок доведена до неисправного заемщика.

Факт неоднократного неисполнения требования займодавца влек денежный штраф за каждый факт такого нарушения в размере 3 солидов.

В конечном итоге, кредитор мог обратиться к должностному лицу, ведающему вопросами принудительного исполнения — графу округа. В обязанности последнего входила процедура «наложения рук на имущество должника», посредством которой все ценности,

выявленные у должника, оценивались и необходимое количество, равное долгу с учетом расходов должностного лица, изымалось.

Салическая правда

LII. О займе

§ 1. Если кто даст другому взаймы что-либо из своих вещей, и тот не пожелает ему возвратить, он следующим образом должен вызвать его на суд. Со свидетелями пусть он придет к дому того, кому дал взаймы свои вещи, и пусть заявит следующее: «Так как ты не пожелал вернуть мне мои вещи, которые я тебе дал, то в эту ночь ты можешь еще удерживать их, согласно Салическому закону». И пусть назначит ему срок (для возврата). Если и тогда он не пожелает вернуть, должен еще назначить ему отсрочку на 7 суток. И по истечении 7 суток подобным же образом пусть заявит, что он может держать вещи, в течение ближайшей ночи, согласно Салическому закону. Если и тогда не пожелает вернуть, то по истечении других 7 суток пусть подобным же образом придет к нему со свидетелями и пусть просит вернуть то, что ему следует. Если и тогда не пожелает уплатить, пусть назначит ему определенный срок. Если он трижды назначит ему определенный срок, то каждый раз к долгу прибавляется по 120 ден., т.е. по 3 сол. Если он и тогда не пожелает ни возвратить, ни дать обязательства в уплате, то сверх долга и тех 9 сол., которые наросли вследствие трех напоминаний, должник присуждается к уплате 600 ден., что составляет 15 сол.

L. Об обязательстве

- «§ 1. Если кто, свободный или лит, даст другому обязательство, тот, кому дано обязательство, по истечении 40 суток, или установленного между ними срока, должен явиться к его дому в сопровождении свидетелей, и с тем, кому надлежит произвести оценку имущества. И если должник не пожелает выплатить по обязательству, он, сверх обозначенного в обязательстве долга, присуждается к уплате 15 сол.
- § 2. Но если он будет упорно отказываться от уплаты по обязательству, (кредитор) должен призвать его на суд и так ходатайствовать (перед тунгином) о скорейшем принуждении: «Прошу тебя, тунгин, объяви скорейшее принуждение по отношению к противнику моему, давшему мне обязательство и сделавшему у меня заем». При этом должен обозначить сумму долга по обязательству. Тогда тунгин должен сказать: «Я объявляю по отношению к нему скорейшее принуждение, согласно Салическому закону». Затем тот, кому дано обязательство, должен торжественно потребовать, чтобы должник никому другому ни платил, ни давал ручательства в уплате, пока он не удовлетворит следуемого по обязательству. И поспешно, в тот же день, прежде чем зайдет солнце, со свидетелями должен явиться в дом должника и просить об уплате

долга. Если он не пожелает исполнить этой просьбы, пусть назначит ему срок для судебного разбирательства; в таком случае долг увеличивается на 120 ден., что составляет 3 сол. Это должно повторить до трех раз, в течение трех недель, и если в третий раз не согласится уплатить, тогда долг пусть увеличится на 360 ден., что составляет 9 сол., так что после каждого призыва на судебное разбирательство или назначения срока долг увеличивается на 3 сол.

- § 3. Если кто не пожелает выплатить по обязательству к законному сроку, тогда тот, кому дано обязательство, пусть отправится к графу округа, в котором проживает и, взяв стебель, пусть обратится к нему с следующими словами: «Граф, человек тот мне должен, и я его законным порядком призывал на суд, согласно Салическому закону. Я собой и имуществом своим ручаюсь, что ты смело можешь наложить руки на его имущество». И пусть сообщит, по какой причине и на какую сумму дано обязательство. После этого граф пусть возьмет с собой 7 правоспособных рахинбургов, отправится с ними в дом того, кто дал обязательство, и скажет: «Вот ты сейчас по доброй воле уплати этому человеку по обязательству, и выбери двух каких угодно рахинбургов, которые определили бы цену и источники твоих доходов, и согласно справедливой оценке уплати следуемое». Если на это не согласится лично или заочно, тогда рахинбурги сами пусть возьмут из его имущества то количество, которое соответствует величине долга и из стоимости имущества, согласно закону, две части пусть идут в пользу истца, третью пусть берет себе граф в качестве «fritus'a», если только «fritus» уже раньше по этому делу не был уплачен».
 - ІХ. О вреде, причиненном ниве или какому-либо огороженному месту
- § 1. Если кто застанет на своей ниве рогатых животных, или лошадь, или какой-нибудь мелкий скот, не должен бить его до изувечения. Если же он сделает это и сознается, обязан возместить стоимость, а изувеченную скотину взять себе. Если же не сознается и будет уличен, присуждается к уплате 600 ден., что составляет 15 сол., не считая стоимости и возмещения убытков.
- Приб. 1-е. Если кто воровским образом отметит клеймом рогатый скот или упряжное животное, присуждается к уплате 600 ден., что составляет 15 сол., не считая стоимости и возмещения убытков.
- § 2. Если кто, заставши на своей ниве чужой скот без пастуха, загонит его и совсем никому не заявит об этом и если какая-нибудь скотина издохнет, возмещает, как при краже, стоимость, и, сверх того, присуждается к уплате 1400 ден., что составляет 35 сол.
- § 3. Если кто по своей небрежности причинит вред животному или какойлибо скотине и сознается в этом, должен возместить стоимость, а изувеченное животное взять себе. Если же он станет отпираться и будет уличен, при-

суждается к уплате 600 ден., что составляет 15 сол., не считая стоимости и возмещения убытков.

- § 4. Если чьи-нибудь свиньи или чей-нибудь скот забежит на чужую ниву и хозяин животных, несмотря на запирательство, будет уличен, присуждается к уплате 600 ден., что составляет 15 сол.
- § 5. Если же кто вздумает выгнать скот, причинивший убыток, из огороженного места или отнять его, когда его уже гонят домой, присуждается к уплате 1200 ден., что составляет 30 сол.
- Приб. 2-е. Если кто-нибудь по вражде или по коварству откроет чужую загородку и впустит скот на ниву, или на луг, или на виноградник, или на какое-нибудь другое обработанное место, то тому, кому принадлежит труд, в случае представления последним улик со свидетелями, он должен возместить вред и, кроме того, присуждается к уплате 1200 ден., что составляет 30 сол.

XVI. О поджогах

- § 2. Если кто сожжет дом с пристройками и будет уличен, присуждается к уплате 2500 ден., что составляет 63 сол.
- § 3. Если кто сожжет амбар или ригу с хлебом, присуждается к уплате 2500 ден., что составляет 63 сол.
- § 4. Если кто сожжет хлев со свиньями или стойла с животными и будет уличен, присуждается к уплате 2500 ден., что составляет 63 сол., не считая уплаты стоимости и возмещения убытков.
- Приб. 2-е. И если там ничего не останется, виновный присуждается к уплате 8000 ден., что составляет 200 сол., не считая уплаты стоимости и возмещения убытков.
- Приб. 3-е. Если римлянин допустит это по отношению к римлянину и против него не будет твердых улик, пусть очистится при посредстве 20 соприсяжников, однако избранных обеими сторонами. Если не сможет найти соприсяжников, тогда пусть идет к котелку и присуждается к уплате 1200 ден., что составляет 30 сол.¹
- § 5. Если кто сожжет чужой забор или изгородь, присуждается к уплате 600 ден., что составляет 15 сол.

Капитулярий [об иммунитетных правах]1

2. Если кто нанесет какой-либо ущерб иммунитетным правам, повинен уплатить штраф в размере 600 солидов. Но если кто-либо учинит воровство, или человекоубийство, или какое-либо иное преступление вне иммунитета,

30

 $^{^1}$ Датируется 803 г. См.: Хрестоматия по истории Средних веков / под ред. Н. П. Грацианского и С. Д. Сказкина. В 3 т. М., 1949. Т. І. С. 146—147.

укроется на иммунитетной территории, граф пусть требует у епископа, аббата... и их заместителей выдать ему виновного. Если тот воспротивится и не пожелает выдать, то при первом отказе присуждается к 15 соли-дам штрафа. Если не пожелает выдать при втором вызове, повинен уплатить 30 солидов. Если не согласится [выдать] и при третьем вызове, то весь ущерб, какой причинил виновный, должен возместить тот, кто удерживал его внутри иммунитетной территории и не желал выдать. При этом сам граф имеет право прийти преследовать этого человека внутри иммунитета, где бы он его ни разыскал. Если же уже при первом требовании графу будет дан ответ, что виновный, хотя и был внутри иммунитетной территории, но убежал, [иммунист] должен поклясться, что не содействовал его бегству в целях уклонения от правосудия, и больше от него в этом деле не надо взыскивать. Если же при входе графа на эту иммунитетную территорию кто-либо осмелится сопротивляться ему, устроив сборище, граф должен довести о том до сведения короля... и там должно быть определено, чтоб уплатили по 600 солидов как тот, кто нарушил иммунитетные права, так и тот, кто осмелился оказывать сопротивление графу, устроив сборище.

Формулы Маркульфа¹

Кто закабаляет себя в рабство другому

Собственному господину моему такому-то, такой-то. Так как по вражьему попущению и собственной моей немощи я совершил тяжкое преступление, за которое мог подвергнуться опасности смерти, а ваше благочестие выкупило меня, уже приговоренного к казни, своими деньгами и за мое преступление дало много из своего имущества, я же из своих средств не могу возместить ваше благодеяние, посему закабаляю вам за это состояние моей свободы, так что отныне я не могу выйти из рабского послушания вам, но обещаюсь поступать по вашему или уполномоченных ваших приказанию, как и остальные рабы ваши поступают. Если же я этого не сделаю или захочу каким-либо образом освободить себя от вашего рабства и искать подчинения другому... вы вправе подвергнуть меня какому угодно наказанию, продать или сделать со мной все, что вам будет угодно.

-

¹ Формулы, образцы грамот, признанных писаных образцов, с помощью которых оформлялись такие виды сделок, как обмен земельных участков, залог, дарение-пожалование, продажа, наследование, самозакабаление, прекарий, освобождение и выкуп рабов и пр. Для составления какого-либо конкретного письменного акта требовалось только заполнить датами, именами и цифрами соответствующую формулу. Формулы Маркульфа датируются VIII в. См.: Антология мировой правовой мысли. В 5 т. Т. 2. Европа: V—XVII вв. / отв. ред. П. А. Крашенинникова. М., 1999. С. 77—79.

Обмен земли или виноградника

Состоялось решение и соглашение между таким-то и таким-то, что они должны обменять между собой некоторую землю, или луг, или виноградник, или что-либо иное, что они и сделали. Этот дал тому полевой участок в местности, именуемой так-то, имеющей такую-то площадь. ...Подобным образом тот, со своей стороны, дал этому полевой участок, в той же или другой местности, заключающий в себя такую-то площадь. ...И с сего дня каждый из них должен иметь полную свободу держать полученный им участок, владеть им и делать с ним, что ему будет угодно. Если же кто-либо из них или их наследников или какой-либо другой человек пожелает изменить этот [договор обмена], то должен лишиться в пользу другой стороны полученной им земли и сверх того должен внести другой стороне и в казну одну унцию золота и не должен иметь права искать того, чего домогается, но настоящий обмен, на который обе стороны написали ради крепости [сделки] две одинакового содержания грамоты, должен оставаться крепким на все времена.

Если кто чужую землю, которую обрабатывает, захочет захватить в собственность и не сможет, а потом получит ее как прекарий

Славному и собственному моему господину такому-то, такой-то: по совету злых людей и вопреки справедливости я пытался похитить и захватить в собственность землю в местечке таком-то, которую обрабатывал, но я не смог этого сделать, так как не имел на это права. Вы и ваши уполномоченные вернули ее и выгнали меня оттуда. После же, по просьбе почтенных людей, снова мне ее отдали для обработки, потому я обратился к вашему могуществу с настоящей прекарной грамотой, чтобы мне [было позволено] занимать эту землю без всякого ущерба для вас... Обещаюсь платить вам все, что и другие колоны ваши платят. Если же не выполню этого и пренебрегу, или запоздаю, или откажусь платить, в силу этой прекарной грамоты... подлежу законной ответственности... и вы будете иметь право с этой земли меня выгнать.

Кабальная грамота¹

Господину брату моему такому-то. Всем ведомо, что крайняя бедность и тяжкие заботы меня постигли, и совсем не имею, чем жить и одеваться. Поэтому, по просьбе моей, ты не отказал в величайшей моей бедности вручить мне из своих денег столько-то солидов; а мне совсем нечем выплатить эти солиды. И вот я просил совершить и утвердить закабаление тобой моей свободной личности, чтобы отныне вы имели полную свободу делать со мной все, что вы полномочны делать со своими прирожденными рабами, именно:

¹ Хрестоматия памятников феодального государства и права стран Европы, М., 1961. С. 50—51.

продавать, выменивать, подвергать наказанию. Если же (чего, я уверен, не будет) я или кто-либо из наследников моих, или кто-либо другой решится оспаривать это закабаление, пусть внесет тебе и казне штраф во столько-то унций золота; настоящая же кабала пусть останется неизменной.

Франция в средние века (X—XV вв). Французское королевство в средние века характеризуется следующими моментами. Складывается система вассалитета — определенная структура феодальных поземельных отношений.

Король был верховным собственником всей земли. Феодалам (вассалам короля) земельные наделы выдавались в пожизненное владение. Вассалы короля, в свою очередь, часть предоставленного королем земельного участка передавали во владение более мелким феодалам. Таким образом, в основе возникшей системы лежал принцип отношений между сословиями: сюзерен — вассал. Вассалы подчинялись власти только своего сеньора. Поэтому во Франции сложился принцип: вассал моего вассала — не мой вассал.

Крестьяне занимали низшую ступень сословной иерархии французского общества. Основной формой эксплуатации крестьян была барщина.

С начала XIII в. во Франции усиливается тенденция укрепления королевской власти и создаются предпосылки для преодоления раздробленности страны. Как результат происходит отмена выборности короля.

В XIV в. объединение страны завершилось. В 1302 г. Филипп IV, чтобы заручиться поддержкой сословий в борьбе против папы римского, впервые создал Генеральные штаты. Это было собрание представителей от духовенства, дворянства и зажиточных горожан. Представители каждого из трех сословий заседали отдельно. Таким образом, во Франции возникла сословная монархия — централизованное феодальное государство, в котором королевская власть опиралась на собрание представителей сословий.

Развитие обычного права. В IX—XI вв. во Франции происходит замена племенных обычаев местными обычаями — кутюмами. В период феодальной раздробленности обычаи являлись основным источником права. Обычаи складывались в устной форме. Отсюда север Франции носит название «страны неписаного права». Юг же опреде-

лялся как «страна писаного права», так как там действовало римское право, приспособленное к новым условиям.

В период феодальной раздробленность договорные отношения во Франции развивались медленно. При купле-продаже земли за сеньором всегда признавалось право преимущественной покупки продаваемого вассалом феода. В X—XI вв., когда купля-продажа имущества была редким явлением, получил развитие договор дарения.

Суд. С начала XIII в. основным принципом процессуальной техники стала инквизиция. Суд по обязанности с помощью предъявленных доказательств должен был установить истину. Обвинение поручалось особому человеку — обвинителю. В качестве основания для обвинения было достаточно слуха о совершенном преступлении. В этом случае судья должен был организовать следствие. Центральное место занимал допрос свидетелей. Решающее значение придавалось собственному заявлению и признанию ответчика.

С утверждением абсолютизма окончательно закрепляется розыскной процесс, право возбуждения уголовного дела переходит к органам государства, которые по собственной инициативе ведут следствие и разыскивают преступника. Процесс подразделяется на две стадии: тайный розыск преступника и его изобличение; публичное и открытое судоговорение. Устанавливается система формальных доказательств, где законом определены вес и значение каждого доказательства. При розыскном процессе подразумевалась виновность обвиняемого

Олеронское морское право1

Гл. 1 (§ 1). Права владельцев судов и патронов

Патрон судна, принадлежащего нескольким владельцам, отправляющийся в Бордо, Ларошель и другое место, или заграницу, не может продать это судно без приказа и позволения владельцев, но, если он нуждается в

¹ Средневековый город в Западной Европе в XI—XV веках. Вып. 1. М., 1969. Оле-

ронское морское право — запись морских обычаев, юридический памятник организации морского дела на торговых путях Бискайского залива, возникший во второй половине XIII в. Это морское право было принято и утверждено французскими королями Карлом VI, Карлом VII и Людовиком XI и служило основным законом средневековой морской торговли стран Южной и Юго-Западной Европы.

деньгах за службу на судне, он может по мнению экипажа отдать в залог судно. Это будет справедливо.

Гл. 2 (§ 4). Отношения патронов и сопровождающих грузы

Если судно, отправившееся из Бордо или другого места со своим грузом, не в состоянии будет продолжать свой путь, должно спасать то, что возможно из груза. Если начнется спор между патроном и сопровождающими грузы на судне (chargeur), которые потребуют, чтобы им дали то, что им принадлежит, то патрон может отказаться, но если сопровождающие груз оплатят фрахт пропорционально совершившемуся вояжу, то патрон может разрешить им, но, если он [патрон] захочет, он может заставить починить судно, если он имеет средство быстро действовать; если он это не может, ему позволят зафрахтовать другое судно для окончания путешествия. Расходы по спасению грузов должны будут учитываться при новом фрахте судна.

Гл. 4 (§ 33). Условия фрахта

Установлено морским обычаем, что если купец зафрахтовал судно, патрон должен его [купца] обеспечивать ежедневно провизией в достаточном размере. Более того, если нефа нагружена вином, патрон должен обеспечить охрану его, выделив одного человека, который хранил бы его как свое.

Гл. 6 (§ 31). Условия фрахта

Установлено морским обычаем, что если матросы судна наняты на зафрахтованное судно, то каждый из них будет иметь бочку, свободную от фрахта. [Имеется в виду бочка вина, на которую матрос имеет право провоза без налога.] Патрон [судна] имеет право требовать оплату провоза вин и грузов с владельцев этих грузов даже в том случае, если грузы будут сброшены в воду при кораблекрушении.

Гл. 9 (§ 28). Условия фрахта

Установлено законом и обычаем моря, что, если купец зафрахтует судно в каком-либо порту, и судно не сможет выйти по оплошности патрона или [изза] помехи суверена страны, подданным которого является владелец судна, то тот, кто зафрахтовал судно, может потребовать у патрона погрузки его имущества на судно, если патрон ответит, что отправлению судна мешает суверен, то тот, кто зафрахтовал судно, может ликвидировать контракт о фрахтовании и зафрахтовать другое судно, не возмещая убытков патрону, то же самое при невыполнении патроном своего обязательства: тот, кто зафрахтовал судно, имеет право, если он не найдет другого судна, потребовать у патрона возмещения его убытков, и патрон должен их ему оплатить.

Контрольные вопросы

- 1. Какие торговые договоры знало общество ранних франков?
- 2. Какова была процедура заключения договора?

- 3. Чем объясняется небольшое количество обязательств, регулирующих процесс товарного перемещения благ?
- 4. Какова процедура истребования пропавшей (украденной) веши?
 - 5. Каковы различия между товарным займом и денежным?
- 6. Какие способы взыскания долга знает Салическая правда? Какая между ними разница?
- 7. Какую задачу при взыскании долга выполняют привлекаемые должностные лица?
- 8. В чем разница между причинением вреда чужому животному и чужому имуществу?
- 9. Какую ответственность несли лица за причинение вреда чужому имуществу?
 - 10. Что такое «фрахт»?
 - 11. Какие права имели перевозчики морских грузов?
- 12. При каких ситуациях капитан мог распорядиться не принадлежащим ему товаром?

Правовые казусы

1. Визогаст утром обнаружил пропажу своего коня. Поскольку роса еще не успела высохнуть, Визогаст увидел следы на траве, ведущие в сторону леса. Пойдя по следам, он обнаружил на лесной опушке незнакомого человека, рядом с которым к дереву был привязан его конь.

Визогаст попытался забрать коня силой. На шум прибежали два пастуха из деревни, где проживал Визогаст. Незнакомец объяснил, что совершает паломническую поездку, а коня он приобрел на городском рынке, заплатив 12 солидов. Пастухи опознали коня и сказали, что последний принадлежит Визогасту.

Как следует разрешить данный спор?

2. А. в присутствии двух свидетелей дал В. бочонок вина с условием возврата сделанного молодого вина через шесть недель после сбора урожая.

После истечения данного срока А. отправился к должнику и увидел, что тот отдает последние бочонки приехавшему торговцу. Не

теряя ни минуты, А. отправился к графу округа и попросил наложить руки на имущество В. Свидетели подтвердили факт возникновения долга.

Когда граф округа в сопровождении рахинбургов приехал к должнику, последний возразил, что А. не заявлял ему непосредственных требований и не устанавливал срок для возврата долга, а поэтому не имеет права на принудительное изъятие имущества.

Как разрешить спор?

3. А. придя со своим стадом овец на свой участок, увидел пасущихся там овец, принадлежавших соседу. Взяв палку, А. решил прогнать чужой скот, поскольку овцы уничтожали его посевы. Выгоняя скот, А. заметил, что одна из его овец сильно хромает. Недолго думая, А. заменил хромую овцу из своего стада на здоровую соседскую. Проезжавший мимо деревенский водовоз видел, что А. выгоняет чужих овеп.

Сосед, чьих животных выгнал А., обнаружил, что хромая овца не его и пришел к А., который в это время зарезал одну из своих овец и готовил мясо на продажу.

Сосед заявил, что А. зарезал именно его овцу. Как разрешить спор? Какое наказание должен понести А?

4. Капитан корабля Боден, с грузом товаров, которые принадлежали купечеству Нанта, отправился в Палермо. По пути корабль попал в шторм и сильно пострадал. Для того чтобы добраться до дома, Боден был вынужден заложить товары в ближайшем порту.

Имел ли право Боден распоряжаться чужим товаром? Как должны будут поступить купцы, чей товар Боден заложил?

5. Торговец Бовези зафрахтовал шхуну для перевозки своего товара. Но не смотря на погрузку товара в трюм, судно не покидало порт в течение двух недель. Капитан объяснил задержку отсутствием разрешения властей порта на выход судна.

Как поступить Бовези? Виновен ли капитан в задержке отправления судна?

Тесты

- 1. Что такое «кутюмы»?
- а) законодательные акты королей;
- б) сборники литературных произведений;
- в) сборники административных и военных указаний руководителей местных органов власти;
- г) сборники правовых обычаев отдельных регионов, сеньорий, общин на севере Франции.
 - 2. Кто такие бальи?
 - а) придворные случаи короля;
- б) королевские чиновники, стоявшие во главе административных единиц;
 - в) старосты общин;
 - г) руководители рыцарского ополчения.
 - 3. Кто такие легисты?
- а) юристы в феодальных государствах Западной Европы, сторонники централизации и укрепления королевской власти;
 - б) советники руководителей местных органов власти;
- в) сторонники укрепления и расширения функций церковных судов;
- г) должностные лица королевства, которые осуществляли контроль за деятельностью местных органов власти.
 - 4. Салическая правда это:
- а) торговые обычаи, сложившиеся среди приморских (салических) франков;
- б) свод обычного права германского племени салических франков, одна из наиболее ранних и обширных варварских правд;
- в) перечисление добрых нравов, признаваемых древними германскими племенами.

Темы эссе

- 1. Общая характеристика Салической правды.
- 2. Гражданское право в нормах Салической правды.
- 3. Преступления и наказания Салической правды.
- 4. Суд и процесс по нормам Салической правды.

Понятийный аппарат

Аллод — наследственная, свободно отчуждаемая земельная собственность в раннефеодальных государствах.

Бенефициарий — владелец земельного участка на праве бенефиция.

Бенефиций — условное пожизненное пожалование земли или пользования доходами с какой-либо собственности за выполнение определенной службы.

Вергельд — денежное взыскание за убийство, предусмотренное варварскими правдами.

Государственные посланцы — назначенные королем светские или духовные лица, ежегодно объезжавшие округа и осуществлявшие контроль за управлением королевскими поместьями, за правильностью совершения религиозных обрядов, за королевскими судьями.

Денье (от лат. *denarius* — денарий) — французская средневековая разменная монета.

Домен — королевские наследственные земельные владения в средние века в странах Западной Европы.

Договор прекария — договор по закабалению обезземеленных крестьян.

Иммунитет — привилегии крупных земельных собственников в феодальных государствах Европы в период средневековья. Оформлялся иммунитетной грамотой.

Капитулярии — законодательные постановления франкских королей.

Коммендация — способ закрепощения франкских крестьян, предусматривающий передачу господину права собственности на землю, установление личной зависимости крестьянина от господина и выполнение в его пользу ряда повинностей;

Кутюма (франц. обычай) — в средневековой Франции правовой обычай отдельных провинций, сеньорий, общин.

Литы — категория полусвободного населения у германских племен франков и саксов.

Ма́рка — 1) соседская сельская или территориальная община, для которой характерны индивидуальная частная собственность малых семей на надельные пахотные земли, общинная собственность на

пастбища, леса, луга и пр. Стала складываться в V—VI вв. в государствах, основанных германцами; 2) во Франкском государстве VII—IX вв. и в Священной Римской империи — укрепленный административный пограничный округ, управляемый маркграфом и созданный с военными целями.

Майордом — Высшее должностное лицо при Меровингах.

Маршал — один из министериалов, начальник конного войска.

Мальберг — собрание свободных людей сотни.

Министериалы — служилые люди короля, выполнявшие функции по управлению королевским хозяйством, а затем возглавлявшие административное управление и суд;.

Ордона́нс (фр. *ordonnance* — приказ) — королевский указ во Франции и Англии.

Паги — административные единицы во франкском королевстве.

Прекарий — право пользования землей крестьянином, выступавшим в качестве арендатора, за выплату оброка и выполнение разного рода повинностей в пользу крупного землевладельца.

Пфальцграф — один из министериалов. Первоначально наблюдал за королевскими слугами, затем возглавлял дворцовый суд.

Рахинбурги (*rachineburgii* — «говорящие закон») — члены выборного суда сотни (общины) у франков.

Ремонстрация — в средневековой Франции прерогатива Парижского парламента в виде права отказывать в регистрации ордонансов короля.

Солид — римская золотая монета, выпущенная в 309 г. н. э. императором Константином. В 314 г. введена в западной части Римской империи, а в 324 г. — на всей территории империи. Длительное время оставалась основной монетой и денежно-счетной единицей Римской империи, затем Византии.

Сенеша́ль (от позднелат. siniscalcus — старший слуга) — 1) главный управляющий королевским дворцом во Франкском государстве в V—VIII вв. С VIII в. приобрел судебные и военные функции; 2) с XIII в. — королевский чиновник, глава судебно-административного округа (сенешальства) на западе и юге Франции с широкими полномочиями (судебными, административными, финансовыми).

Се́рвы — категория зависимого крестьянства во Франции, правовой статус которого как лично зависимых людей был унаследован от

рабства. Сервы рассматривались как простая принадлежность земли, платили подушную подать (шева́ж), ежегодный оброк, выполняли барщинные работы.

Скабины — назначаемые члены суда сотни.

Тунгин — глава небольшой административной единицы — сотни, а также председатель суда рахинбургов.

Источники

- 1. Салическая правда // Хрестоматия по всеобщей истории государства и права. Москва : Гардарика, 1996.
- 2. Салическая правда // Хрестоматия памятников феодального государства и права. Москва : Юрид. лит., 1964.

Литература

- 1. Антология мировой правовой мысли: В 5 т. Т. 2: Европа V— XVII вв. Москва, 1999.
- 2. *Арзаканян М. Ц.* История Франции : учебник для студентов вузов. Москва : Дрофа, 2005.
- 3. Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран : учебное пособие / сост. В. Н. Садиков. 2-е изд., перераб. и доп. Москва : ТК Велби, Изд-во Проспект, 2007.
- 4. *Берман, Дж. Г.* Западная традиция права: эпоха формирования. Москва, 1998.
 - 5. Блок, М. Феодальное общество. Москва, 2003.
 - 6. Герье, В. И. Расцвет западной теократии. Москва, 1916.
- 7. Γ офер, Ж. Цивилизация средневековой Европы. Москва, 1992
- 8. Дюби, Ж. История Франции. Средние века : пер. с фр. Москва, 2000.
 - 9. Егер, О. Всемирная история: Средние века. Москва, 2006.
- 10. Исхакова, О. Д. История Франции : учебник для академического бакалавриата. 2-е изд., испр. и доп. Москва : Издательство Юрайт, 2019.
- 11. История Франции в раннее Средневековье / Э. Лависс [и др.]; под редакцией И. М. Гревса; переводчик О. А. Добиаш-Рождественская. Москва: Издательство Юрайт, 2019.

12. *Прудников, М. Н.* История государства и права зарубежных стран в 2 ч. Часть 1. Государство и право в древности и Средние века : учебник и практикум для академического бакалавриата / М. Н. Прудников. — 9-е изд., перераб. и доп. — Москва : Издательство Юрайт, 2019.

Тема 3. Гражданское и торговое право Германии раннего феодализма

Немецкие земли к началу II тыс. н.э., несмотря на еще формально существующую «Священную Римскую империю», фактически представляли собой многочисленные феодальные княжества.

К XII в. в Германии завершается процесс феодализации. Складываются основные классы общества — феодалы, крестьяне, горожане. С образованием основных классов изменяется и судебная система. Утверждается принцип — «судиться с равными себе». Согласно этому высшая судебная юрисдикция сосредоточивается в руках светских и духовных феодалов; зависимые крестьяне подлежат суду своего феодала; в городах создаются судебные органы, рассматривающие дела горожан (купцов, ремесленников и т.п.) согласно нормам городских статутов.

Общего законодательства в период феодальной раздробленности уже не существовало. В XIII в. в одном из княжеств — Саксонии был составлен судебник, объединяющий многочисленные обычаи немецких земель, который впоследствии получил наименование «Саксонское зерцало» (Sachsenspiegel).

Система обязательств в «Саксонском зерцале» представлена двумя неравноценными массивами. Большая часть — деликтные обязательства; меньшая — договорные обязательства. Такая диспропорция объясняется тем, что в Германии XIII в. товарно-денежные отношения еще не получили необходимого развития. Тем не менее об основных торговых институтах (купля-продажа, поручительство, заем, хранение и т.п.) вывод сделать можно.

Купля-продажа. Отличительной чертой купли-продажи по Саксонскому зерцалу являлось то, что продавец одновременно выступал в качестве поручителя за покупателя. Его обязанность состояла в том, что именно он давал покупателю гарантию того, что вещь не была

украдена и находится в имущественном обороте на законных основаниях.

Германское право знало фигуру добросовестного приобретателя. Им признавалось лицо, которое владело и пользовалось спорной вещью открыто и могло показать лицо, у которого эта вещь была им приобретена.

В немецком праве постепенно появляется институт защиты владельца. Суть его заключалась в следующем: утративший вещь собственник в случае ее обнаружения не мог непосредственно забрать у лица, в чьем непосредственном владении она находилась, если факт открытого владения подтверждался соседями владельца. Для возврата такой вещи требовалось обращение в суд.

При истребовании собственником утраченных вещей во внимание принимался способ выбытия их из сферы обладания собственника. Если вещь была украдена, отнята при разбойном нападении, то считалось, что такую вещь, обнаруженную впоследствии у третьего лица, можно истребовать, поскольку собственник лишился ее помимо своей воли. Владелец при этом должен был доказать, что вещь к нему попала правомерно, например, была куплена. Если он доказывал факт приобретения, то вором считаться не мог.

приобретения, то вором считаться не мог.

Другой случай утраты вещи — когда последняя выбывала из обладания собственника по его воле. Это происходило, в частности, в случаях, когда собственник сам отдавал вещь другому лицу в заклад или во временное пользование. И если лицо, получившее вещь, неправомерно ее отчуждало, теряло и т.п., то предполагалось, что собственник не может предъявлять требования о возврате такой вещи к лицу, приобретшему такую вещь впоследствии. Иными словами, собственник сам был виноват, что выбрал ненадежного контрагента, которому доверил владение своей вещью. Как результат — собственник мог требовать возмещение убытков только с того лица, которому сам вещь и передал.

Покупатель, у которого вещь была истребована собственником, сохранял право на предъявление требования об уплате цены с продавца, если мог его опознать. Если продавца он не знал (не помнил), то заявить требование о компенсации было не к кому.

Поручительство. Институт поручительства в немецких землях получил широкое распространение. Его применение не ограничива-

лось долговыми обязательствами, как это было, например во французских и английских землях. Поручительством могли обеспечиваться самые различные обязательства. Становясь поручителем, лицо фактически замещало неисправного должника.

Оформление поручительства, вероятно, происходило устно. Об

Оформление поручительства, вероятно, происходило устно. Об этом свидетельствует процесс доказывания возникновения поручительских отношений. При оспаривании факта поручительства обязанным лицом требовалась присяга последнего. Обязательство, сделанное в присутствие двух свидетелей в суде, уже не могло быть оспорено. Иными словами, доказательствами тут вступали именно свидетельские показания, а не какой-либо письменный документ (ст. 7, кн. I).

В обязанности поручителя входило исполнение какого-либо определенного действия при неисполнении основного обязательства самим должником. Таким образом, поручитель заступал на место самого исполнителя, не ограничиваясь при этом выплатой денежного эквивалента. Если поручитель в силу каких-либо причин не мог исполнить принятое на себя обязательство, на него возлагалась денежная компенсация (вергельд), определяемая судом. Вергельд подлежал уплате кредитору в месте его нахождения. При передаче вергельда от поручителя требовалось наличие двух свидетелей, которые могли подтвердить факт исполнения (или предложения исполнения) (ст. 65, кн. I).

В тех случаях, когда кредитор неосновательно отказывался от получения долга, поручитель освобождался от принудительных мер, применяемых должностными лицами, хотя само долговое обязательство не утрачивалось.

Заем. По договору займа во временное пользование передавались движимые вещи (в том числе скот), определяемые, как правило, родовыми признаками. Однако ничто не мешало передать в займы вещь индивидуально-определенную: еще не произошло разделения на собственно заем и аренду.

Как и хранение, заемные отношения оформлялись устно в присутствии нескольких свидетелей. Договор, вероятно, носил возмездный характер. Об этом можно судить по тому, что в случае гибели вещи по независящим от заемщика причинам обязанность вернуть вещь (или ее стоимость) сохранялась. Кроме того, при нарушении срока возврата займа на заемщике лежала обязанность возместить связанный с такой просрочкой ущерб.

В отличие от иных обязательств, неисполнение по договору займа носило личный характер и обеспечивалось выдачей должника кредитору. Неисправный должник находился в хозяйстве кредитора, который был обязан содержать его наравне со своей челядью. При этом должника можно было заковать в кандалы, но не наносить какие-либо увечья. Отпуск кредитором должника, равно как и побег, не освобождал его от необходимости выплаты долга (ст. 39, кн. III).

Хранение. Вещь могла передаваться на хранение. Такая сделка предполагала возврат той же самой вещи по истечении определенного срока. Если срок оговорен не был, то вещь возвращалась с момента предъявления поклажедателем соответствующего требования.

Договор хранения заключался в устной форме. Поэтому требовались свидетели, которые могли подтвердить факт заключения. Были ли этот договор возмездным? Из текста закона это определить невозможно.

При возникновении спора о принадлежности вещи со стороны третьего лица хранитель был защищен от непосредственного отобрания вещи как владелец, получивший спорную вещь в силу обязательства. Но в этом случае хранитель был обязан привлечь к участию в споре поклажедателя. Если поклажедатель не привлекался к участию в споре и не извещался о притязаниях третьего лица, то вещь отбиралась у хранителя. Сам же хранитель не считался добросовестным (поскольку не мог указать лицо, передавшее ему вещь) и присуждался к возмещению ущерба в пользу лица, заявившего иск.

Хранитель отвечал за сохранность вещи. Если хранимая вещь погибала при отсутствие вины хранителя (в результате кражи, пожара и т.п.), то последний не отвечал за это.

Саксонское зерцало1

Книга І

Статья 7 «Кто в качестве поручителя или иным образом обязался, тот должен выполнить и твердо сдержать слово в отношении обещанного. Если обещавший впоследствии намерен это отрицать, то он может очиститься пе-

¹ Саксонское зерцало. М.: Наука, 1985.

ред противником своей присягой в том случае, когда обещание не было дано перед судом. То, что он торжественно [перед судом] обязался, его противник доказывает двумя свидетелями, и судья должен быть третьим».

Статья 65 «§ 3. Кто поручится доставить кого-либо [в суд] в связи с совершенным им преступлением и не сможет доставить, тот должен уплатить его вергельд, но этим [уплатой вергельда] он не умаляет своих прав [сословных и пр.] из-за того, за которого он поручился».

«§ 4. Вергельд должен быть уплачен в течение 12 недель с того момента, как вергельд присужден. Всякий долг вносится тому, кому надлежит вносить, накануне того дня, когда должно быть исполнено, если исполнение производится в таком месте, откуда тот, в пользу которого исполняется, без затруднений сможет доставить [к себе]. Если потребуется, он должен иметь в том свидетелей двух людей, которые видели, что он исполнил [обязательство] или предлагал исполнение серебром или имеющими хождение деньгами там, а тот незаконно отказался там принять».

Книга II

Статья 11 «§ 3. Если подлежат внесению деньги или серебро, а кредитор не ждет в назначенный день или не принимает, то он тем самым свои деньги не теряет, а теряет только день [срок]. Если он, далее, тому обещал [допустить] въезд [судебного исполнителя] до уплаты долга по этому поводу, то он свободен от этой обязанности, но не освобождается от уплаты денег и долга, по поводу которого он должен был допустить въезд».

Статья 36 «§ 1. Если кто-нибудь на другой день найдет украденную или ограбленную у него вещь у кого-нибудь, который ее открыто купил и, не скрываясь, пользовался и о том имеет свидетелей, то его нельзя обвинить в том, что он пойман с поличным, даже если у него найдут украденную вещь, разве только он раньше был лишен прав. Ибо с согласия судьи он может правомерно истребовать свою вещь.

- § 2. Если же тот откажется вернуть вещь без суда, то он должен потребовать от него вернуть ему вещь на суде. Если тот от этого откажется, то он должен позвать [соседей] на помощь и схватить его как вора, как если бы он был застигнут с поличным и выдал себя попыткой к бегству. Если же тот добровольно явится в суд, он должен правомерно добиваться вещи.
- § 3. Если тот возражает, когда это касается одежды, что он ее соткал, а когда это касается лошади или скота, что он их вскормил в своей конюшне, то тогда может держать вещь тот, у кого она находится во владении, если он может это доказать сам-третей из числа односельчан и может удержать вещь с большим правом, чем тот, который искал по своду.
- § 4. Если он скажет, что он вещь купил на общем рынке, но что он не знает у кого, то его нельзя обвинить в краже, если он только докажет место

[покупки] и принесет в том присягу. Он теряет, однако, свои деньги, которые он за вещь заплатил, а тот получает свою вещь, которая была у него украдена или ограблена, если он требует ее присягой на реликвии сам-третей полноправных лиц, которые знают, что он утратил вещь вследствие кражи или грабежа.

- § 5. Если он говорит, что вещь ему передана или он ее купил, то он должен назвать правопередатчика [ручателя], от которого он купил, и указать то место, где он купил. Он должен, однако, присягнуть в том, что он отсылает к надлежащему правопредшественнику. Тогда тот должен следовать за ним в течение 14 дней, куда он направится, по судоходной воде. Если ему будет представлен правопередатчик, как полагается по закону, то правопередатчик должен отвечать вместо него за вещь. Если же с правопередатчиком он потерпит неудачу, то он должен вещь вернуть с возмещением и со штрафом; и если его будут привлекать за кражу или ограбление, то он должен очиститься по праву. Если проиграет тот, кто начинал дело, то он тоже должен оставить [в покое ответчика] с возмещением и со штрафом.
- § 6. Можно ссылаться на многих правопередатчиков [последовательно] с одного на другого, пока не дойдут до того, который сам вскормил в своей конюшне, если речь идет о скоте, или сам соткал, если это одежда.
- § 7. Сам-третей должен оспаривать вещь тот, который предъявил иск, если у другого с правопередатчиком ничего не вышло.
- § 8. У кого найдут по своду вещь, тот должен сохранить ее в своем владении до тех пор, пока она правомерно не будет у него отсужена».

Статья 37

- § 1. Если кто-нибудь найдет вещь и станет это отрицать, если будет об этом спрошен, то вещь считается краденой. То, что кто-нибудь найдет или отобьет от воров или разбойников, об этом он должен объявить среди своих односельчан и в церкви. Если в течение шести недель явится тот, кому эта вещь принадлежит, то он должен требовать эту вещь сам-третей и возместить расходы, которые другой понес, если речь идет о лошади или о скоте.
- § 2. Если тот, кому принадлежит вещь, из другого судебного округа, то тот, который вещь отбил от вора или разбойника, удерживает третью часть.
- § 3. Если же никто в течение шести недель не явится с требованием вещи, то судья берет две трети, а тот, [который нашел ее], получает третью часть.

Статья 60

«§ 1. Если кто-либо одалживает или закладывает другому лошадь, или одежду, или вообще какое-либо движимое имущество и каким бы путем он ни передал вещь из своего владения добровольно, то независимо от того, продаст ли вещь тот, который затем владел ею, или он ее заложит, или проиграет, или она будет у него украдена, или похищена, тот, который ее [первона-

чально одолжил или заложил, не имеет никаких прав требования к другим], кроме как к тому, которому он сдал или заложил».

Книга III

Статья 4

- § 1. Если кто-либо требует обратно то, что он подарил или продал, то тот, который владеет имуществом, может его удержать при помощи свидетельства сам-третей тех, которые это видели. Однако при помощи таких свидетелей он не сможет защищаться от другого, если он будет у него оспаривать его право на вещь, а должен будет защищаться очистительной присягой.
- § 2. Если признает, что [вещь была] куплена, он [продавец] должен быть поручителем по праву за эту вещь, которую он продал. Ибо тот считается вором или соучастником вора, который признал, что продал [вещь], а поручительство свое оспаривает, разве только он оговорил свой отказ от поручительства при продаже.

Статья 5

- § 1. Если кому-либо одолжили или сдали на хранение открыто [вещь] и он это может доказать сам-третей, то его нельзя обвинять в краже или грабеже. Трижды через [каждые] четырнадцать ночей, однако, должно вызывать его защищать свое владение, если он хочет. Если же он этого не сделает, то вещь передается во власть того, кто заявил иск. О дне суда должен тот, который имеет вещь во владении, тому, который ему вещь дал, объявить при свидетелях во дворе и в доме, если он желает остаться без ущерба.
- § 2. Одолженное имущество он может раньше всего принести тому, кто его ему одолжил, если он знает его дом, но так, чтобы при этом присутствовал истец.
- § 3. Если один дает другому свое имущество на сохранение и оно будет у него украдено, или ограблено, или оно сгорит, или подохнет, если это скот, то хранитель имущества не должен нести никакого ущерба, если он готов будет присягнуть, [как полагается] по праву, что это произошло без его вины.
- § 4. Однако то, что один другому одалживает или у него закладывает, то он должен вернуть невредимым или возместить по его стоимости.
- § 5. Если же подохнет лошадь или скот во время нахождения в залоге без вины того, у кого вещь заложена, и он это докажет и обещает присягнуть, [как полагается] по праву, тогда он не возмещает ущерба. Однако он теряет свое право требования, [в обеспечение] которого ему дан залог, если договором не было обещано иное.

Статья 22

§ 1. Если один одалживает другому лошадь или одежду на определенный срок и тот задержит сверх срока и по этому поводу будет принесена жалоба, то он должен немедленно вернуть вещь и возместить ущерб, если он ухудшил вещь.

- § 2. Его нельзя обвинять ни в воровстве, ни в грабеже по этому поводу, так как вещь была ему одолжена.
- § 3. [Собственник] может, далее, овладеть своей вещью по праву, когда он видит, что ее несправедливо задерживают сверх условленного срока.

Статья 39

- § 1. Кто требует перед судом долг с того, который не может ни покрыть его, ни выставить [за себя] поручителей, тому судья должен выдать должника за долг. Должника тот должен содержать наравне со своей челядью, и в пропитании, и в работе. Если он хочет его заковать в кандалы, то он может это сделать, в остальном он не должен его мучить.
- § 2. Если он его отпустит или [должник] убежит от него, [должник] тем самым не освобождается от платежа; пока он не уплатит и не сможет это доказать, всегда он его залог за платеж.

Контрольные вопросы

- 1. Какие способы обеспечения обязательств предусматривало «Саксонское зерцало»?
 - 2. Каковы особенности договора купли-продажи?
 - 3. Кто такой добросовестный приобретатель?
- 4. В чем состояло отличие в процедуре возвращения вещи при ее краже или ее передаче недобросовестному контрагенту?
- 5. Как должен был защищаться покупатель, если к нему предъявляли требование о возврате купленной вещи?
- 6. В чем отличие поручительства в немецком праве от аналогичного института во Франции и Англии?
- 7. При каких обстоятельствах прекращались обязанности поручителя?
 - 8. В чем состояло отличие передачи вещи на хранение от займа?
 - 9. Какие наступали последствия для неисправного заемщика?
 - 10. Что такое принцип майората?
 - 11. Какой режим был у случайно найденной вещи?
- 12. Какую роль сыграло «Саксонское зерцало» в становлении германской судебно-правовой системы?
 - 13. Как возникло немецкое городское право?

Правовые казусы

1. Томас обнаружил, что из хлева исчезла дюжина овец. Пустившись в розыск, он вечером настиг неизвестных людей, которые вели

стадо овец и несколько коров. Обладая недюжинной силой, Томас вступил в схватку с людьми и отобрал овец. На следующий день Томас обнаружил, что овцы, которых он отбил у похитителей, не являются его собственностью. Ночью он не смог точно их опознать.

Через два месяца в деревню явился человек, который опознал в овцах Томаса своих собственных и потребовал вернуть, ссылаясь на свидетелей. Томас, в свою очередь, заявил требование о возмещении издержек.

Имел ли значение тот факт, что Томас вернул не своих, а первых попавшихся овец? Вправе ли Томас заявлять требование об издержках? Как суд должен решить спор?

2. Дитер принял на хранение десять локтей шерсти у торговца Отто, который не успел распродать весь свой товар на ярмарке и отправился в Бремен на закупки новой партии. Дитер позвал соседа Брехта для удостоверения условий сделки.

Через неделю к Дитеру пришел лавочник Ганс и, увидев шерсть, заявил, что это его шерсть, указав на особую метку.

Дитер позвал Брехта, но выяснилось, что Брехт утонул на озере. $\it Kak$ необходимо разрешить cnop?

3. Местная торговка Эльза купила у проезжего купца дюжину глиняных горшков. Через несколько дней горшки опознали соседи Эльзы и заявили, что посуда была у них украдена накануне ярмарочного дня.

Эльза возразила, что купила у торговца, но указать его не может, поскольку тот был чужеземец.

Как разрешить спор?

4. Знакомый купец из соседнего города попросил торговца скобяным товаром Готенберга сохранить его товар, находящийся в шкатулке. На следующий день Готенберга взяли под стражу, поскольку находящаяся у него дома шкатулка была украдена из помещения местной торговой гильдии.

Виноват ли Готенберг, взяв шкатулку? Как решить дело с точки зрения норм Саксонского зерцала?

5. Дитрих, копая яму на границе своего и заброшенного участка, нашел ящик, в котором лежали серебряные гульдены. Дитрих никому не сказал про находку. Через месяц, Дитрих попробовал разменять часть гульденов на ярмарке у менялы. Находящийся при этом представитель маркграфа заявил, что гульдены старые и не могут иметь хождение на рынке. Дитрих не смог объяснить, откуда у него старинные монеты.

Каков статус найденных Дитрихом гульденов? Является ли Дитрих добросовестным владельцем?

6. Вступив в наследство, Отто продал участок, принадлежавший ему по праву наследства. Через полгода, разбирая бумаги наследодателя, Отто обнаружил дневник, в котором умерший родственник описывал место, где были спрятаны им ценные вещи.

Место это находилось на проданном участке.

Новый хозяин, узнав, для чего Отто нужен проход на участок, заявил, что этот тайник является кладом, а раз он собственник участка, то клад принадлежит ему.

Каков режим спрятанных вещей в данном случае? Кому принадлежат тайник?

7. Бринер охотился в лесу и подстрелил оленя. Олень был ранен, и поэтому Бринер был вынужден пуститься в погоню. Догнав его, Бринер обнаружил рядом другого охотника, который поставил ногу на лежавшее животное.

Кому из охотников принадлежит олень? Имеет ли значение факт нанесения смертельного ранения животному? Что изменится, если второй охотник видел, как Бринер ранил оленя?

Тесты

- 1. Кто такие чиншевики?
- а) свободные крестьяне, держатели господской земли, за которую платили денежную повинность;
- б) зависимые крепостные, которые платили денежный и натуральный налог;
- в) полусвободные литы, которые находились в фактической и юридической зависимости у господина;
 - г) крепостные крестьяне.

- 2. Что такое «гофтаг»?
- а) законодательный орган при короле;
- б) совещательный орган при короле;
- в) исполнительный орган в средние века;
- г) орган местного управления.
- 3. Саксонское зерцало это:
- а) способ изготовления зеркал, придуманный в Саксонии;
- б) это запись сложившегося на протяжении веков обычного права Восточной Саксонии с разделением на земское право (для «неблагородных», но лично-свободных) и ленное право (только для лиц, принадлежащих к «благородным» сословиям, к высшему феодальному обществу);
- в) кодекс законов, принимаемых гофтагом и утверждаемый королем;
 - 4. Добросовестный приобретатель это:
 - а) лицо, никогда не допускающее обман при заключении сделок;
- б) это приобретатель который приобрел движимое или недвижимое имущество у лица, которое не имело право его отчуждать, о чем приобретатель не знал и не мог знать;
- в) это приобретатель движимых вещей от лица, которое не было уполномочено отчуждать их.
 - 5. Вергельд это:
- а) предусмотренный германским законом штраф за неисполнение или ненадлежащее исполнение принятого на себя обязательства;
- б) предусмотренное варварскими правдами денежное возмещение (штраф) за убийство свободного человека, выплачиваемое потерпевшей стороне (первоначально роду убитого, с разложением родового строя ближайшим родственникам), отказывающейся в этом случае от своего права кровной мести;
- в) денежная монета, чеканенная из золота и имевшая хождение только в Южной Саксонии.

Темы эссе

- 1. Источники права в средневековой Германии.
- 2. Особенности городского права в средневековой Германии.
- 3. Саксонское и Швабское зерцало как источник обычного права.

Понятийный аппарат

Булла — в средние века название нормативного акта германских императоров.

Вергельд — денежная компенсация за убийство свободного человека в германских и англосаксонских обществах.

Гофтаг — с XI в. Королевский совет — совещательный орган при короле, в котором принимали участие крупные феодалы.

Ги́льдия (от др.-герм. *Gilde* — пир, корпорация, союз) — корпорация купцов (иногда и ремесленников) в XII—XV вв., как правило, одного города, защищавшая интересы своих членов, добиваясь правовых и таможенных льгот. Капитал гильдейских купцов не объединялся, каждый вел дело на свой страх и риск.

Держания — феодальные зависимые права на землю, приобретавшиеся от какого-нибудь вышестоящего владельца. Держания были свободные (благородные) и крестьянские (неблагородные). Свободные держания имели форму бенефиция, под которым понималось имущество, находящееся лишь в пользовании владельца. В период развитого феодализма наиболее распространенными видами земельных держаний дворянства становятся феоды (лены). Крестьяне за свои держания (наделы) обязаны были феодалу рентой.

Земские советники (ландраты) — органы местного управления в Пруссии, назначаемые королем по рекомендации дворянских собраний;

Земские сословия — дворяне и духовенство, горожане период сословно-представительных монархий в княжествах Германии.

Курфюрст — светский и духовный князь, имеющий право участвовать в выборах императора в период сословно-представительной монархии в княжествах Германии.

Лантаг — орган сословного представительства в германских государствах (сформировался в XIV в.).

Ландгра́ф — граф с герцогскими судебными полномочиями по отношению к некоторым другим владениям в феодальной Германии.

Лен — земельное владение, пожалованное на условии выполнения военной или административной службы.

Министериалы — рыцари (челядь крупных феодалов), служившие в конном войске.

Рейхстаг — сословно-представительный орган центральной власти Священной Римской империи германской нации в средние века.

Чиншевики — свободные крестьяне, держатели господской земли, за которую платили денежную повинность «чинш».

Шеффены — члены феодальных судов XIII в.

Эмфите́взис (от греч. *emphyteuo* — прививаю, насаждаю) — так называемая «вечная аренда». На правах эмфитевзиса обычно предоставлялись необработанные земли. Эмфитевт мог передавать землю по наследству, сдавать в субаренду, закладывать и даже продавать. Но он обязан был платить собственнику земли небольшую фиксированную арендную плату и тщательно обрабатывать землю.

Источники

- 1. Саксонское зерцало. Памятник, комментарии, исследования / ответственный редактор В. М. Корецкий. Москва, 1985.
- 2. Хрестоматия памятников феодального государства и права. Москва : Юрид. лит., 1964.

Литература

- 1. Всеобщая история государства и права : учебник для вузов / под редакцией К. И. Батыра. Москва, 1998.
- 2. *Вологдин, А. А.* История государства и права зарубежных стран в Средние века: учебное пособие для академического бакалавриата. Москва: Издательство Юрайт, 2019.
- 3. *Графский, В. Г.* Всеобщая история права и государства : учебник для вузов. Москва, 2000.
- 4. *Гуревич, А. Я.* Начало феодализма в Европе. Избранные труды в 2 т. Т. 1. Москва—Санкт-Петербург, 1999.
- 5. История государства и права зарубежных стран : учебник для студентов юридических вузов и факультетов / под редакцией Н. А. Жидкова [и др.]. Москва, 1998.
- 6. История Германии : учебное пособие для студентов вузов : в 3 т. Т. 3: Документы и материалы. Москва, 2015.
- 7. *Исаев, М. А.* История государства и права зарубежных стран в 2 т. Т. 2. Средневековье. Новое и новейшее время: учебник для ака-

- демического бакалавриата. 3-е изд., испр. и доп. Москва : Издательство Юрайт, 2019.
- 8. *Меринг,* Φ . История Германии с конца Средних веков / переводчик И. И. Скворцов-Степанов. Москва : Издательство Юрайт, 2019.
- 9. *Мальцев, Г. В.* Пять лекций о происхождении и ранних формах права и государства. Москва, 2000.
- 10. Омельченко, О. А. Всеобщая история государства и права: учебник : в 2 т. Т. 1. Москва, 1998.
- 11. Сказкин, С. Д. История Германии в средние века. Москва, 1971.
- 12. *Хэгерманн*, Д. Карл Великий / пер. с нем. В. П. Котелкина. Москва : АСТ: Транзиткнига, 2005.

Раздел II. ГРАЖДАНСКИЕ И ТОРГОВЫЕ ИНСТИТУТЫ ЭПОХИ НОВОГО ВРЕМЕНИ (XVI—XIX века)

Тема 4. Гражданское и торговое право Англии

Основы английского права были заложены в середине XI в., когда начало складываться и к началу XVIII в. окончательно оформилось деление права на общее (наиболее старое право) и корректирующее его право справедливости, на право прецедентное и право статутное.

Особенностью развития права Англии является его прецедентный характер. Его суть в том, что появившийся в деловой практике обычай, однажды примененный судом в качестве нормы обычного права, для всех последующих поколений превращался в норму прецедентного права. Поэтому прецедентное право Англии традиционно определяется как право, состоящее из норм и принципов, созданных и применяемых судьями в процессе вынесения ими судебных решений.

Возникновение прецедентного права Англии связано с практикой королевских судов, которые были образованы в противовес местным судам. Однако в королевские суды могли обращаться только в прямо предусмотренных законом случаях. Поэтому когда лицо не могло обратиться в суды общего права или когда оно считало, что дело в таком суде было решено несправедливо, оно обращалось с просьбой к королю о его личном вмешательстве. Впоследствии такие споры стал рассматривать лорд-канцлер. Так появилась вторая ветвь прецедентного права — право справедливости.

В 1873—875 гг. в ходе судебной реформы королевские суды и суды лорда-канцлера были объединены в единый общий суд, который руководствовался как принципами общего права, так и права справедливости.

В английском праве нет четкой границы между правом материальным и правом процессуальным.

Одной из отличительных черт в развитии гражданского права Ангии в новое время является отсутствие деления вещей на движимые и недвижимые. Выделялись 1) реальные вещи (земля, растения, здания, а также документы, устанавливающие права на земельные участки и предметы, связанные с землей); 2) персональные вещи (все остальные

вещи, не подпадающие под первую категорию). Этой классификации соответствовало деление исков на реальные и персональные.

Английское общество в феодальный период было сословным, что привело к выработке и появлению особого права, которое использовали английские торговцы. В основе такого права находились торговые обычаи.

Укрепление системы общего права способствовало тому, что в целом право Англии оставалось не кодифицированным.

Наиболее важными для торгового оборота законами явились принятые в XIX в. Закон о переводных векселях 1882 г., Закон о товариществе 1890 г. и Закон о купле-продаже товаров 1893 г.

Петиция о праве¹

«Петиция, представленная его величеству духовными и светскими лордами и общинами, собравшимися в настоящем парламенте, относительно различных прав и вольностей его подданных, вместе с ответом, данным его величеством в полном собрании парламента.

Его королевскому пресветлому величеству.

Духовные и светские лорды и общины, собравшиеся в парламенте, смиренно обращают внимание нашего верховного владыки короля на нижеследующее:

Изданным в правление короля Эдуарда I статутом, обычно называемым «Statutum de Tallagio non concedendo» [в 1295 г.], объявлено и узаконено, что никакие подати или сборы не будут налагаться или взиматься в этом королевстве ни королем, ни его наследниками без доброй воли и согласия архиепископов, епископов, графов, баронов, рыцарей, горожан и других свободных людей этого королевства; и властью парламента, созванного на 25-м году правления короля Эдуарда III, объявлено и узаконено, что на будущее время никто не должен быть принуждаем против своей воли участвовать в займах для короля, ибо такие займы противоречили принципам и вольностям страны; и другими законами этого королевства постановлено, что никто не должен быть облагаем какими-либо сборами или налогами, именуемыми добровольными пожертвованиями, или сборами, им подобными; в силу вышеупомянутых статутов и других добрых законов и статутов этого королевства ваши подданные унаследовали права, согласно которым они не могут быть принуждаемы платить какой-либо налог, подать, сбор или какое-либо иное обложение, не установленные по общему согласию в парламенте.

¹ Лавровский В. М. Сборник документов по истории Английской буржуазной революции XVII в. М., 1973.

Но тем не менее в недавнее время были выпущены различные предписания, направленные комиссарам во многие графства, с инструкциями, на основании которых в различных местах ваши подданные собирали и побуждали к займу на некоторые денежные суммы для вашего величества. Многие после отказа делать это были приводимы к присяге, вопреки законам и статутам этого королевства, и были вынуждены давать обязательства являться и присутствовать при разборе дела в вашем Тайном совете, а другие в других местах по той же причине заключались в тюрьму, штрафовались и подвергались разным другим преследованиям и стеснениям. И разные другие виды обложений были налагаемы и взимаемы с вашего народа во многих графствах пордами-наместниками и их заместителями, комиссарами по зачислению в армию, мировыми судьями и другими, по повелению или указанию вашего величества или вашего Тайного совета, противно законам и вольным обычаям этого королевства.

Равным образом статутом, называемым «Великая хартия вольностей Англии», объявлено и узаконено, что ни один свободный человек не может быть арестован, заключен в тюрьму, лишен своей собственности или вольностей или доходов, поставлен вне закона, или изгнан, или предан смерти иначе как по законному приговору равных ему или по закону страны.

И на 28-м году правления короля Эдуарда III было объявлено и узаконено властью парламента, что ни один человек, какого бы звания и состояния он ни был, не может быть лишен земель пли другого имущества, арестован, заключен в тюрьму, лишен наследства или предан смерти, не будучи привлечен к ответственности в надлежащем по закону порядке.

Но тем не менее, вопреки смыслу означенных статутов и других добрых статутов и законов вашего королевства, изданных для той же цели, многие из ваших подданных в недавнее время были заключены в тюрьму без указания какой-либо причины, и когда для вынесения судебного решения они были приводимы к вашим судьям согласно предписанию вашего величества, чтобы там их дело было рассмотрено и с ними поступили согласно распоряжению суда, то тюремщики на распоряжение указать причины задержания не указывали никакой причины, кроме той, что лица эти были задержаны по специальному указу вашего величества, сообщенному лордами вашего Тайного совета. И несмотря па это, обвиняемые отправлялись обратно в различные тюрьмы, хотя против них не было выставлено никакого обвинения, на которое они могли бы отвечать согласно закону.

В последнее время по различным графствам распределены значительные отряды солдат и матросов, и жители были принуждаемы против своей воли принимать их на постой в свои дома, и терпят их постой, вопреки законам и обычаям вашего королевства к великому неудовольствию и раздражению народа.

В силу всего сказанного духовные и светские лорды и общины покорно просят ваше пресветлое величество, чтобы впредь никто не был принуждаем давать или уплачивать какие-либо дары, займы, пожертвования, налоги и т. п. сборы без общего согласия, выраженного актом парламента; и чтобы никто не был призываем к ответу, приводим к присяге, принуждаем к службе, не был подвергаем аресту и другим преследованиям и стеснениям в связи с этими сборами или отказом платить их; чтобы ни один свободный человек не подвергался содержанию под стражей или в тюремном заключении, как указано выше; чтобы ваше величество соблаговолили удалить названных солдат и матросов, и чтобы ваш народ в будущее время не был обременяем их постоями; чтобы указанные выше полномочия для ведения суда по военным законам были взяты обратно и уничтожены, и чтобы на будущее время никакие подобного рода полномочия какому бы то ни было лицу или лицам для выполнения их, как было указано, не выдавались, дабы на их основании никто из подданных вашего величества не доводился до гибели и не предавался смерти вопреки законам и вольностям страны. Обо всем этом они покорнейше просят ваше пресветлое величество, как о своих правах и вольностях, согласно законам и статутам этого королевства. И чтобы ваше величество соблаговолили объявить эти решения, действия и меры, состоявшиеся по какому-либо из означенных пунктов в умаление прав народа, не должны иметь последствий для будущего или считаться впредь прецедентом: и чтобы ваще величество всемилостивейше соизволили для дальнейшего спокойствия и безопасности вашего народа объявить вашу королевскую волю и желание, чтобы в вышеозначенных делах все ваши чиновники и должностные лица служили вам согласно законам и статутам этого королевства, так как они направлены к славе вашего величества и к благоденствию этого государства.

(Эта петиция была прочитана 2 июня 1628 г., и королем был дан на нее следующий ответ:)

Король желает, чтобы правосудие отправлялось согласно законам и обычаям королевства; чтобы статуты исполнялись надлежащим образом, дабы подданные его величества не имели причин жаловаться на какую-либо обиду пли притеснение, противоречащие их справедливым правам и вольностям. К соблюдению сказанного он считает себя обязанным в той же мере, как к сохранению своей программы».

Акт о субсидии, предоставленной королю, о потонном и пофунтовом сборах и о других денежных суммах, уплачиваемых при экспорте и импорте товаров

22 июня 1641 года

«І. Так как в результате проверки в этом настоящем парламенте различных сборщиков налогов, потребителей товаров и сборщиков таможенных пошлин

(customs) таможенных пошлин на товары, а также из их собственных признаний, обнаружилось, что они получают различные большие суммы денег от подданных Его Величества, и подобным же образом торговцы платят за импортируемые и экспортируемые товары суммы под названием «потонные и пофунтовые сборы» и в виде различных других сборов, возложенных на товары, которые берутся и получаются вопреки законам королевства; что касается указанных денежных сумм и сборов, то они не были гарантированы общим согласием в парламенте, и за такое действие надлежит налагать заслуженное наказание.

Пусть будет поэтому объявлено и постановлено Королевским Наипревосходнейшим Величеством и лордами и общинами, собравшимися в этом настоящем парламенте, и сим объявлено и постановлено, что древним правом подданных этого королевства является и являлось то, что никакая субсидия, таможенная пошлина, подать или другой какой бы то ни было сбор не должен или не может быть налагаем или взимаем с каких-либо товаров, экспортируемых или импортируемых подданными, натурализовавшими или ненатурализовавшимися иностранцами без общего согласия в парламенте; однако несмотря на это общины, которыми эти проверки были представлены, принимая во внимание великую опасность, которой может подвергнуться это королевство вследствие оставления морей без охраны, и другие неудобства, которые могут последовать в случае, если указанные денежные суммы внезапно окажутся невыплаченными. дают и гарантируют нашему верховному сеньору, господину и суверену, посредством и с совета и согласия лордов, собравшихся в этом настоящем парламенте, и их же властью, одну субсидию, называемую потонным сбором (tonnage), то есть с каждой тонны вина, которая приходит или придет в это королевство или в какое-либо из владений (dominions) Его Величества в виде товара — сумму в три шиллинга...; и также другую субсидию, называемую пофунтовым сбором (poundage), то есть со всех разновидностей вещей и товаров каждого торговца, натурализовавшегося и ненатурализовавшегося иностранца, которые вывозятся или будут вывозиться из этого королевства или какого-либо из владений Его Величества, или будут привозиться в него в виде товара, с цены каждых двадцати шиллингов этих самых вещей и товаров — двенадцать пенсов. <...>

II. И далее указанные общины, по совету, согласию и властью вышеуказанных лордов, предоставляют и гарантируют нашему упомянутому верховному господину, нашему суверену для вышеуказанных случаев... иметь, брать, использовать и принимать вышеуказанные субсидии и другие ранее упомянутые суммы и каждую из них, и каждую неотъемлемую часть из них... с двадцать пятого мая одна тысяча шестьсот сорок первого года до ближайшего 15 июля. <...>

VI. И далее постановляется, что любой таможенник или контролер, или любое другое должностное лицо или лицо, которое после окончания срока

сбора этой субсидии будет взимать или получать или принуждать к взиманию или получению указанной субсидии, денежных сумм или какого-либо другого налога на какие бы то ни было товары, экспортируемые или импортируемые... должны понести и претерпеть кары, штрафы и конфискации, установленные и предусмотренные в Statute of Provision and Premunire, изданном в шестнадцатый год правления Короля Ричарда II и также должны быть с этого момента лишены права выступать в качестве истца или ответчика в отношении какоголибо лица по иску реальному, смешанному или персональному в любом каком бы то ни было суде.

VII. И всегда будет действовать условие, согласно которому этот Акт не будет распространяться на какой-либо налог или сбор с табака любого сорта с английских плантаций, но что указанный табак будет облагаться лишь платой в два пенса с фунта и не более того».

Акт об увеличении торгового флота и поощрении мореплавания английской нации (навигационный акт)¹

9 октября 1651 г.

«Для увеличения торгового флота и поощрения мореплавания английской нации, постановлено настоящим парламентом и его властью, что, начиная после 1 декабря 1651 г. и впредь с этого времени, никакие продукты или товары, произрастающие, производимые или вырабатываемые в Азии, Африке или Америке, или в какой-либо их части, или на принадлежащих им или кому либо из них островах, как тех, которые являются английскими плантациями, так и других, не должны ввозиться или доставляться в Англию, Ирландию или же в какие-либо другие земли, острова, плантации или территории, принадлежащие английскому государству или состоящие в его владении, на каком-либо ином корабле или кораблях, судне или судах, кроме тех, которые действительно и без обмана принадлежат лишь гражданам английского государства или его плантаций, как собственникам или действительным их владельцам, и капитан, и большинство матросов которых принадлежат также к гражданам английского государства, под страхом конфискации и потери всех товаров, ввозимых вопреки постановлениям этого акта, а также под страхом конфискации корабля (со всем его снаряжением, пушками и принадлежностями)».

Билль о правах 1689 г.

«Так как последний Король Иаков II при содействии различных злоумышленных советников, судей и чиновников, состоявших на его службе, пы-

¹ Лавровский В. М. Сборник документов по истории Английской буржуазной революции XVII в. М. 1973.

тался ниспровергнуть и искоренить протестантскую веру и законы и вольности этого Королевства, причем: присваивал себе и применял власть освобождать от действия законов и приостанавливать законы и исполнение их без согласия на то Парламента; заключал под стражу и подвергал преследованию некоторых достойных прелатов за всеподданнейшее ходатайство об освобождении их от участия в осуществлении этой присвоенной Королем себе власти; издавал и приказывал привести в исполнение предписание за большой печатью об учреждении суда, называемого Судом комиссаров по церковным делам; взимал сборы в пользу и распоряжение Короны на основании мнимой прерогативы за иное время и иным порядком, чем было установлено Парламентом; Набирал и содержал в пределах этого Королевства в мирное время постоянную армию без согласия Парламента и размещал солдат на постой противно закону...

... И так как ввиду отречения упомянутого покойного Короля Иакова II от правления и вакантности вследствие этого престола Его Высочество принц Оранский ... приказал (с совета духовных и светских лордов и некоторых главенствующих лиц из общин) написать призывные грамоты духовным и светским лордам протестантского исповедания и другие грамоты различным графствам, городам, университетам, поселкам и пяти портам об избрании ими таких лиц в качестве представителей, которые по праву могут быть направлены в Парламент. чтобы собраться и заседать в Вестминстере в двадцать второй день января тысяча шестьсот восемьдесят восьмого года для такого устроения, чтобы их вера, законы и вольности не подвергались бы вновь опасности ниспровержения, — и так как в силу грамот выборы были произведены соответственным образом, — то вследствие этого означенные духовные и светские лорды и общины, собравшиеся ныне в силу соответствующих грамот и выборов, в качестве полного и свободного представительства этого народа, по вполне зрелом обсуждении средств, наиболее подходящих для достижения вышесказанных целей ... объявляют для восстановления и утверждения своих древних прав и вольностей:

Что мнимая власть приостанавливать законы или исполнение законов королевским повелением, без согласия на то Парламента, незаконна;

Что мнимая власть изъятия из законов или исполнения законов королевским повелением так, как она присваивалась и применялась в недавнее время, незаконна:

Что предписание об учреждении бывшего Суда комиссаров по церковным делам и всякие другие учреждения и суды подобного рода незаконны и губительны;

Что взимание сборов в пользу или в распоряжение Короны, на основании мнимой прерогативы, без согласия Парламента, или за более долгое время, или иным порядком, чем установлено Парламентом, незаконно;

Что обращение с петициями к Королю есть право подданных, и потому всякое задержание и преследование за такие петиции незаконно;

Что набор или содержание постоянной армии в пределах Королевства в мирное время без согласия Парламента противны закону;

Что подданные протестантского исповедания могут носить оружие, соответствующее их положению, и так, как дозволено законом;

Что избрание членов Парламента должно быть свободным;

Что свобода слова, суждений пактов в Парламенте не должна быть стесняема или подвергаема рассмотрению в каком-либо суде или месте, кроме самого Парламента:

Что недопустимо ни требование чрезмерных судебных залогов, ни наложение чрезмерных штрафов или жестоких и необычных наказаний;

Что присяжные должны быть вносимы в списки и призываемы к очереди надлежащим порядком и что присяжные, решающие участь людей по обвинениям в государственной, измене, должны быть землевладельцамисобственниками:

Что всякие пожалования и обещания пожалований из штрафов и конфискаций, налагаемых на отдельных лиц до осуждения, незаконны и недействительны;

Что для пресечения всяких злоупотреблений и для улучшения, упрочения и охранения законов Парламент должен быть созываем достаточно часто...».

Акт о заговорах и защите собственности 1875 г.1

- «3. Всякий уговор или соглашение двух или более лиц, направленный на то, чтобы вызвать или поддержать несогласие между работодателями и рабочими, не подлежат уголовному преследованию как заговор, если то же деяние, совершенное одним лицом, не наказуемо как преступление.
- 4. Если лицо, нанятое городскими властями, компанией или контрагентом, на которых актом парламента возложена обязанность или которые каклибо иначе приняли на себя обязанность снабжать город, местечко или поселок... газом или водой, намеренно нарушит договор найма с названными властями, компанией и контрагентом, зная или имея достаточно оснований полагать, что вероятным последствием его поступка, совершенного единолично или вместе с другими, может явиться... лишение жителей газа или воды, то такое лицо... подлежит или денежному взысканию в размере не высоте 20 фунтов, или тюремному заключению на срок до 3 месяцев с применением или без применения тяжелых работ...

 $^{^1}$ Иностранное законодательство по рабочему вопросу. Англия. СПб., 1905. С. 31—34.

- 5. Лицо, намеренно нарушившее договор о службе или найме, зная или имея достаточное основание предполагать, что вероятным последствием такого нарушения, совершенного единолично или вместе с другими, может быть угроза жизни или причинение серьезного телесного повреждения, либо уничожение или сильное повреждение ценного движимого или недвижимого имущества, подлежит... денежному взысканию не свыше двадцати фунтов или тюремному заключению не свыше трех месяцев с применением или без применения тяжелых работ.
- 7. Всякий, кто, не имея на то законных полномочий, с целью принуждения кого-либо делать или не делать то, что это другое лицо имеет законное право делать или не делать:
- 1) употребляет насилие или угрожает насилием другому лицу, его жене или детям, или нанесет вред его движимому или недвижимому имуществу; или 3) прячет инструменты, платье или другое имущество, принадлежащее этому другому лицу или употребляемое им, лишит его названного инструмента или препятствует пользованию над; или 4) подстерегает или осаждает дом или иное место, либо доступ к дому или месту, где названное лицо живет, работает, занимается делом или находится случайна; или 5) в сопровождении двух или более лиц преследует это другое лицо на улице или по дороге, подлежит... денежному взысканию не свыше двадцати фунтов или тюремному заключению на срок не свыше трех месяцев с применением или без применения тяжелых работ».

Контрольные вопросы

- 1. Как изменились «общее право» и «право справедливости» в Англии в новое время?
- 2. В чем своеобразие вещного, обязательственного права Англии в рассматриваемый период?
- 3. Развитию каких отношений способствовал Навигационный акт?
 - 4. Какие права и свободы защищал Билль о правах?
 - 5. Какие цели преследовал Акт о потонном и пофунтовом сборах?
 - 6. Как развивались английские торговые обычаи?
 - 7. Чем была обусловлена Петиция о праве 1628 г.?
 - 8. Каким образом защищалось право собственности в Англии?

Правовые казусы

1. К банкиру Тафту пришел представитель королевской администрации по вопросу договора займа для целей короны. Тафт пригото-

вил стандартный проект договора, предусматривающий обычную для данного рода операций процентную ставку за пользование займом.

Однако представитель королевской администрации велел убрать из договора условие о процентной ставке, мотивируя тем, что деньги идут во благо государства, а следовательно, и всего народа.

Какое решение должен принять суд в случае обращения к нему Тафта? Какие принципы права были нарушены в данном случае?

2. Владелец сельской гостиницы Хартли приготовил все свободные номера, рассчитывая на наплыв постояльцев в связи с начинающейся ярмаркой. Однако вечером к нему пришел капитан королевских драгун и, выяснив, сколько имеется свободных номеров, обязал Хартли разместить в них своих офицеров. Хартли возразил, что номера рассчитаны на торговцев. Но капитан указал, что обеспечение королевских войск имеет приоритетное значение.

Обязан ли Хартли выполнить требование капитана? Какой договор будет заключен в результате выполнения требования капитана?

3. Торговец Берг прибыл в Плимут с грузом рейнского вина. После оформления на таможне и уплаты всех причитающихся платежей и сборов Берг разгрузил товар и готовился передать последний своему торговому посреднику. В этом момент на борт явился представитель таможенного управления и доначислил к уплате еще некую сумму, которая превышала ранее уплаченный сбор. На вопрос Берга представитель таможни пояснил, что три шиллинга взимается с каждой тонны вина, если оно произведено в английских колониях. Вино, которое привез Берг, было изготовлено в Германии.

Кто прав в данном споре? Ответ мотивируйте ссылкой на нормативный акт.

4. Голландец Ван дер Эйк и англичанин Сноу во французской Гвиане организовали промысел по производству изделий из слоновой кости. Пользуясь тем, что на рынках Англии данный товар идет наиболее хорошо, они решили отправить товар в Ливерпуль. Для этого был нанят голландский корабль, на который был помещен весь груз. А в качестве представителя владельца товара на корабле отправился Сноу.

Были ли соблюдены нормы английского законодательства в данном случае? Законна ли данная схема с точки зрения Навигационного акта?

5. Подрядчик Смоллет заключил договор с администрацией сельского поселения на поставку питьевой воды для нужд поселения. Условия договора в части оплаты были выгодны Смоллету, поскольку он пользовался для доставки воды лошадьми, которые принадлежали городу и которые не использовались.

Через полгода лошади потребовались для обеспечения передислоцирования имущества войскового корпуса. Смоллет был вынужден искать и нанимать других лошадей, цены на которые возросли. Поняв, что договор приносит ему убытки, Смоллет приостановил поставки, мотивировав тем, что не может найти лошадей для доставки воды.

Имеет ли право Смоллет на приостановку исполнения договора в связи с чрезвычайными обстоятельствами? Являются ли указанные обстоятельства чрезвычайными? Как разрешить ситуацию?

6. О'Коннор, предложив самые лучшие условия, получил подряд на починку деревянного моста. Мэтьюз просил его уступить право на выполнение работ, но О'Коннор отказался. Тогда, выждав пока О'Коннор отлучится, Мэтьюз испортил инструмент. О'Коннор вынужден был приостановить работу и не уложился в отведенный соглашением срок. Мэтьюз, воспользовавшись этим, предложил свои услуги и получил право на выполнение работ.

Оцените действия участников конфликта. Как надлежит квалифицировать действия Мэтьюза? Что может быть вменено Мэтьюзу, если О'Коннор узнает о его поступке?

7. Торговец Хант был задержан шерифом Нотингемским и помещен в тюрьму. На следующий день Хант потребовал объяснить, за что его посадили в тюрьму, и показать законное основание. Но это смотритель тюрьмы возразил, что Ханта взял шериф, поэтому какихлибо дополнительных бумаг не требуется. На суде Ханта обвинили в торговле контрабандным товаром.

Прав ли смотритель тюрьмы?

Тесты

- 1. Какие цели преследовала Петиция о праве 1628 г.?
- а) упорядочения процесса взимания налогов и сборов под контролем Парламента;
 - б) установить конституционную монархию в Англии;
 - в) принять Торговый кодекс для упорядочения процесса торговли.
 - 2. Что определял Билль о правах 1689 г.?
 - а) права и свободы подданных;
 - б) положение парламента в системе государственных органов;
- в) о лучшем обеспечении свободы подданного и о предупреждении заточения за морями;
 - г) избирательные права подданных.
 - 3. Кто такие диггеры?
- а) представители беднейшего крестьянства и пролетариата в период буржуазной революции;
- б) представители мелкого и среднего дворянства, средних слоев городской буржуазии в период буржуазной революции;
- в) ремесленники и свободные крестьяне в период буржуазной революции;
- г) представители крупной буржуазии и земельной аристократии в буржуазной революции.
 - 4. Что декларировал Навигационный акт 1651 г.?
 - а) приоритет английского флота при доставке заморских товаров;
- б) правила прохода кораблей по проливам Па-Де-Кале и Северному пути;
- в) правила таможенного освидетельствования корабля, прибывшего с заморским грузом в порт Англии.

Темы эссе

- 1. Развитие английского законодательства в XVIII—XIX вв.
- 2. Влияние английского права на развитие колониального законодательства.

Понятийный аппарат

Абсолютизм — формально неограниченная феодальная монархия, самодержавие. Одна из форм государственного правления, при которой юридически верховная власть (законодательная, исполнительная и судебная) принадлежит монарху.

Автократия — самодержавие или единовластие, государственное устройство, при котором глава государства соединяет в себе законодательную и исполнительную власть, т.е. пользуется неограниченной властью.

Владение *tenancy* — в средневековой Англии землевладение, включавшее две основные формы — фригольдерскую и копигольдерскую.

Владение *in capite* — называлось держание непосредственно от короля.

Гериот — поборы, взимаемые лордом по смерти держателя-копигольдера при передаче земли наследнику умершего.

Диггеры — (копатели) представители беднейшего крестьянства и пролетариата в период буржуазной революции. Требовали уничтожения частной собственности на землю.

Индепенденты — представители мелкого и среднего дворянства, средних слоев городской буржуазии в период буржуазной революции.

Левеллеры (уравнители) — мелкобуржуазное демократическое течение в период буржуазной революции, выражающие интересы ремесленников и свободных крестьян.

Петиция (лат. *petitio* — запрос) — коллективное обращение (требование, запрос, прошение).

Плантация (от лат. *plantare*) — искусственно созданное сельско-хозяйственное предприятие, регулярно использующее наемный труд, где сельскохозяйственные культуры выращиваются для продажи.

Рилиф, или рельеф — как и гериот взимался при передаче земли наследнику, но со свободного держателя.

Сока — свободное владение в противоположность в противоположность несвободому — вилланскому; *сока in chief* — когда владелец держал землю непосредственно от короля.

Шери́ф (англ. *sheriff*) в ряде англоязычных стран — административно-судебная должность в определенных административно-территориальных образованиях.

Источники

- 1. Конституции и законодательные акты буржуазных государств XVII—XIX вв. Москва, 1957.
- 2. Хрестоматия по истории государства и права. Москва : Гардарика, 1996.

Литература

- 1. Англия XV—XVII вв. Проблемы разложения феодализма и генезиса капитализма. Горький, 1981.
- 2. Алексеев, Н. А. Палата лордов Британского парламента: от суда Короля Экберта до революции Премьера Т. Экберта. Москва, 2003.
- 3. *Апарова*, *Т. В.* Основные исторические тенденции прецедентного права // Ученые записки ВЮЗИ. Москва, 1968. Вып. 17. Ч. III.
- 4. *Беляева*, Г. История государства и права зарубежных стран. Государство и право Англии (1640—1871 гг.) и Франции (1789—1871 гг.) / Г. Беляева, К. Ливанцев. Ленинград, 1967.
 - 5. *Браг*, *М. А.* Кромвель и его время. Москва, 1960.
- 6. *Браг*, *М. А*. К вопросу о переходной эпохе от феодализма к капитализму (на примере Англии) / М. А. Браг, Е. Б. Черняк // Новая и новейшая история. 1982. № 3.
 - 7. Брак и семья в средние века. Москва, 2002.
- 8. *Бромхэд*, Л. Эволюция британской конституции. Москва, 1980.
- 9. *Гутнова*, *В. В.* Возникновение английского парламента. Москва, 1960.
- 10. Дмитриевский, Н. П. Законодательство Английской революции 1640—1660 гг. Москва—Ленинград, 1946.
- 11. Давид, Р. Основные правовые системы современности / Р. Давид, К.-Ж. Спинози. Москва, 1996.
 - 12. Дженкс, Э. Английское право. Москва, 1947.
- 13. *Исаенко А. В.* Пуританская реформация в Англии XVI начала XVII вв. Орджоникидзе, 1980.
- 14. История Европы. Т. 2. Средневековая Европа. Москва, 1992.
- 15. История средних веков : учебник для вузов. Т. 1 / под редакцией С. П. Карпова. Москва, 2000.

- 16. *Лавровский*, *В. М.* Сборник документов по истории английской буржуазной революции XVII в. Москва, 1973.
- 17. *Михайлов, А. М.* Сравнительное правоведение: судебная власть в правовой системе Англии: учебное пособие для бакалавриата и магистратуры. 2-е изд. Москва: Издательство Юрайт, 2019.
 - 18. Право в средневековом мире. Москва, 1996.
- 19. *Петрушевский, Д. М.* Очерки из истории английского государства и общества в Средние века. Москва : Издательство Юрайт, 2019.
 - 20. Сивело, К. Ф. Раннефеодальная Англия. Ленинград, 1977.
- 21. Средневековье в его памятниках / под редакцией Д. Н. Егорова. Москва, 1913.
 - 22. Уолкер, Р. Судебная система Англии. Москва, 1989.
- 23. *Хатунов, С. Ю.* Преступление и наказание в средневековой Англии (англосаксонский, англо-нормандский, анжуйский периоды). Москва, 2003.
- 24. Штокмар В. В. История Англии в средние века. Санкт-Петербург, 2000.

Тема 5. Гражданское и торговое право Соединенных Штатов Америки

Английские колонии на американском континенте по мере своего развития приобретали большой экономический потенциал. Противоречия между метрополией (Англией) и колониями привели к началу освободительного движения за предоставление равных прав с метрополией, а впоследствии — за предоставление независимости. Каждая колония изначально развивалась независимо от других колоний, что, в конечно счете, обусловило самостоятельное государственное устройство. Возникновение независимого американского государства было построено по модели союза независимых государств (конфедерации).

В конце XIX в. США становятся страной, в которой корпоративные начала определяют всю экономическую модель. Гигантские тресты, корпорации, концерны и т.п. определили монопольный характер экономики. С целью изменения такого негативного развития

правительством принимается ряд антимонопольных законов (Законы Шермана).

В 1913 г. правительство активно занимается тарифами (Закон о тарифах). Повышены налоги на роскошь, снижены торговые пошлины. Контроль над банковской системой обеспечило создание Федеральной резервной системы.

После Первой мировой войны экономика США попала в затяжную стагнацию. Это время получила название «Великой депрессии». Для выхода из нее правительство приняло ряд мер, прежде всего, антитрестовского, конкурентного характера. Реформировано банковское законодательство (Закон о банковской деятельности 1933 г., закон об обращении ценных бумаг 1934 г. и т.п.).

Весь промышленный сектор был поделен на 17 групп, каждая из которых регулировалась специальными законами (Закон о восстановлении промышленности 1933 г.).

Билль о правах 15 декабря 1791 г.

Поправка 5

«...частная собственность не должна изыматься для общественной пользы без справедливого возмещения.

Поправка 7

В исках, поданных на основе common law, в которых цена судебного спора будет превышать двадцать долларов, должно быть сохранено право на разбирательство судом присяжных, и ни один факт, рассмотренный судом присяжных, не должен подвергаться каким-либо судом Соединенных Штатов иначе, как согласно с правилами common law.

Поправка 8

Не должны требоваться чрезмерные залоги, налагаться чрезмерные штрафы и назначаться жестокие и необычные наказания».

Закон о гомстедах 1862 г.¹

Акт о земельных наделах, подписанный Президентом 20 мая и оглашенный в послании к конгрессу 27 мая 1862 г.

«1. Сенат и Палата представителей Соединенных Штатов, собравшиеся в конгрессе, постановляют:

Раздел 1. Всякое лицо, являющееся главой семьи или достигшее двадцати одного года, являющееся гражданином Соединенных Штатов или подающее заявление о своем желании сделаться таковым, как этого требуется

-

¹ Новая история в документах и материалах. Вып. 2. М., 1934.

американскими законами о натурализации, никогда не участвовавшее в войне против Соединенных Штатов и не помогавшее их врагам, имеет право с 1 января 1863 г. вступить в законное владение одной четвертью секции или меньшим количеством никем не занятой общественной земли или приобрести в порядке заимки участок, на который указанное лицо подало заимочную заявку, по 1,25 доллара или меньше за акр. Эти земли должны составлять один участок соответственно установленным законом правилам о разделе общественных земель.

Всякое лицо, владеющее землей и живущее на ней, может согласно настоящему закону получить во владение смежные с его участком земли, причем общее количество земли, уже находящейся во владении и занятой, не должно превышать 160 акров.

Раздел 2. Далее постановляется, что лицо, обращающееся на основании настоящего акта с заявлением к регистратору той земельной конторы, в которой оно хочет оформить приобретение земли, должно принести присягу перед указанным регистратором в том, что (он или она) является главой земли, достигло возраста двадцати одного года или больше или служило в армии или флоте Соединенных Штатов, а также, что оно никогда не поднимало оружия против Соединенных Штатов и не оказывало помощи и поддержки их врагам и что заявление подается исключительно для пользы и выгоды данного лица, что земля приобретается для поселения на ней и обработки ее данным лицом, а не для непосредственной или косвенной пользы или выгоды какоголибо другого лица или лиц.

После принесения вышеуказанной присяги и после уплаты 10 долларов ему или ей разрешается вступить во владение указанным количеством земли. Однако предусматривается, что до истечения 5 лет со дня ввода во владение землей не выдается никакого удостоверения или патента1. Если по истечении этого срока... лицо, таким образом введенное во владение, или в случае его смерти — его вдова, а в случае ее смерти ее наследники докажут, представив двух достойных доверия свидетелей, что он, или она, или они жили на этой земле и обрабатывали ее в течение пяти лет непосредственно после принесения упомянутой выше присяги, и принесут присягу в том, что ни одна часть указанной земли не будет отчуждена и что они действительно были верными поданными правительству Соединенных Штатов, тогда он, она или они, если они будут в это время состоять в подданстве Соединенных Штатов, получат патент, как это предусмотрено законом во всех других случаях. <…>

Раздел 4. Далее постановляется, что земли, приобретенные согласно настоящему закону, ни в коем случае не могут пойти на погашение какогонибудь долга или долгов, сделанных до выдачи патента на них. <···>

Раздел 6. Далее постановляется, что никто не имеет права приобрести согласно постановлениям настоящего закона более одной четверти секции...

Постановлено также, что ничто содержащееся в настоящем акте не должно затрагивать или нарушать соответствующие права заимки».

Антитрестовский закон Шермана 1890 г.

«Законодательный акт о защите торговли и коммерческой деятельности от незаконных ограничений и монополий. Сим вводится в силу Сенатом и Палатой представителей Соединенных Штатов Америки, собравшимися в Конгрессе.

Раздел 1. Любой контракт, объединение в форме треста или какой-либо иной форме или сговор с целью ограничить торговлю или коммерческую деятельность среди нескольких штатов или с иностранными государствами настоящим объявляются незаконными. Любое лицо, заключившее подобный контракт или вступившее в подобное объединение или в подобный сговор, считается виновным в совершении правонарушения и по вынесении приговора в связи с вышеуказанным подвергается штрафу в размере не более пяти тысяч долларов, или тюремному заключению на срок не более одного года, или обоим вышеуказанным наказаниям по усмотрению суда. <…>

Раздел 4. Нескольким окружным судам Соединенных Штатов настоящим предоставляется право предупреждать и пресекать нарушения настоящего закона; кроме того, на несколько районных прокуроров Соединенных Штатов в их соответствующих районах под наблюдением Генерального прокурора возлагается обязанность начинать расследование с целью предупреждения или пресечения подобных нарушений... <…>

Раздел 6. Любое имущество, находящееся во владении по любому контракту или принадлежащее любому объединению по любому сговору, а также являющееся предметом соответствующего сговора, упомянутое в разделе первом настоящего закона и перевозимое из одного штата в другой или в другую страну, передается Соединенным Штатам и может быть арестовано или конфисковано...

Раздел 7. Любое лицо, делам или собственности которого нанесен ущерб любым другим лицом или корпорацией в результате каких-либо противоправных действий или действий, объявленных противоправными в соответствии с настоящим законом, может обратиться с иском в любой окружной суд Соединенных Штатов в районе, в котором проживает ответчик или где последний обнаружен, независимо от суммы иска, и имеет право получить компенсацию, в три раза превышающую сумму причиненного ему ущерба, а также денежные средства для покрытия расходов, связанных с ведением дела, включая и гонорары, в разумных пределах.

Раздел 8. Слово «лицо» или «лица», где бы оно не применялось в настоящем законе, истолковывается как включающее в себя корпорации и ассоциации, существующие в соответствии с законами Соединенных Штатов,

законами любой территории, законами любого штата или законами любой другой страны».

Закон Клейтона 1914 г.1

«Статья 2. ...Признается незаконным, если любое лицо, занимающееся коммерцией, в ходе таковой коммерции прямо или косвенно осуществляет дискриминацию в ценах между различными покупателями товаров, которые продаются для использования, потребления или перепродажи в пределах Соединенных Штатов... или иного места, находящегося под юрисдикцией Соединенных Штатов, когда результатом такой дискриминации может быть существенное ослабление конкуренции или же тенденция к образованию монополий в любой сфере коммерческой деятельности.

Статья 3. ...Признается незаконным для любого лица, занимающегося торговлей, в ходе этой торговли сдавать в аренду или заключать договор купли-продажи или предварительной продажи вещей, изделий, товаров, механизмов, продовольственных или иных товаров, патентованных для использования, потребления или перепродажи в пределах Соединенных Штатов... или в любом месте, состоящем под юрисдикцией Соединенных Штатов, а равно устанавливать на них цену или же скидку... на условии, в порядке соглашения или понимания того, что наниматель или покупатель... не должен будет использовать или совершать сделки в отношении вещей, изделий, товаров, механизмов, продовольственных товаров конкурента или конкурентов наймодателя или продавца, когда результатом такой аренды, продажи или предварительной продажи или же подобного условия, соглашения или понимания явится существенное ослабление конкуренции или тенденция к образованию монополии в какой-либо сфере торговой деятельности.

Статья 4. ...Любое лицо, потерпевшее ущерб в своем деле или в имуществе в результате действий, запрещенных антитрестовскими законами, может предъявить иск в любой окружной суд Соединенных Штатов в том округе, где ответчик проживает, или обнаружен, или имеет агента, вне зависимости от суммы иска, и потребовать тройного возмещения понесенного ущерба, а равно судебных издержек, включая разумную оплату услуг адвоката.

Статья 7. ...Никакая корпорация, занимающаяся коммерцией, не должна приобретать прямо или косвенно весь или часть акционерного капитала другой корпорации, также вовлеченной в коммерческую деятельность, если в результате такового приобретения может быть существенное ослабление конкуренции между корпорацией, которая приобретает; и той, чьи капиталы приобретаются, а равно если это приведет к ограничению данной коммерческой

 $^{^{1}}$ Гражданское, торговое и семейное право капиталистических стран : сб. нормативных актов. М., 1987.

деятельности... или к тенденции образования монополии в какой-либо сфере коммерческой деятельности...

Статья 8. ...По истечении двух лет с даты принятия настоящего закона никакое лицо не должно быть директором или иным сотрудником или работающим по найму одновременно более чем в одном банке, ассоциации банков или в тресте, организованных и действующих в соответствии с законами Соединенных Штатов, и чьи депозиты, капитал, активное сальдо и неразделенный доход превышают в совокупности 5 млн. долл...

Статья 11. ...Полномочиями по принуждению к исполнению положений ст. 2, 3, 7 и 8 данного закона различными лицами наделяются соответственно: в отношении публичных перевозчиков — Комиссия по междуштатному транспорту и торговле; в отношении банков, ассоциаций банков и трестов — Совет управляющих Федеральной резервной системы; в отношении всякой другой торговой деятельности — Федеральная торговая комиссия..».

Контрольные вопросы

- 1. Что такое «система права»? Назовите основные черты англосаксонской системы права.
- 2. В чем отличия судебной системы США от Великобритании? В ем состоит связь правовых система Великобритании и США?
- 3. Какие основополагающие принципы устанавливал Билль о правах?
- 4. Каким образом ограничивалось монопольное ведение хозяйствования?
 - 5. Что понимается под ограничением конкуренции?
- 6. Какова цель принятия закона Шермана 1890 г. и закона Клейтона 1914 г.?
 - 7. На что был направлен закон Клейтона?
 - 8. Какие отношения регулировал закон Шермана?
- 9. Каковы особенности договора по англо-американскому праву? В чем суть теории «почтового ящика»?
 - 10. Какие отношения регулирует Закон о гомстедах?

Правовые казусы

1. О Брайан владел несколькими десятками акров земли, согласно Закону о гомстедах. Земля обрабатывалась О Брайаном, который вы-

саживал различные сельскохозяйственные культуры. Узнав, что на рынках дефицит кукурузы, О'Брайан все пространство засеял этой культурой. Для восполнения необходимого количества посадочного дерна О'Брайан взял в долг 10 тыс. долл. у соседа Бартона. Через четыре года Бартон обратился с требованием к О'Брайану о передачи ему в счет погашения долга 5 акров.

Какое решение примет суд, если к моменту судебного разбирательства О Брайан еще не погасил долг перед Бартоном?

2. Фермер Смит (Орегон) получил от предпринимателя Джонсона (Аляска) письмо с предложением приобрести посадочный материал по твердой цене. По условию предложения твердая цена сохранялась в сделке, если Смит немедленно даст положительный ответ.

Смит в тот же день написал ответ, в котором принимал все условия Джонсона. Письмо Смит отправил через ближайшее почтовое отделение. Через месяц от Джонсона поступил ответ, в котором Джонсон указывал, что поскольку письмо Смита пришло через две недели, а не сразу, как требовалось по условиям предложения, то цена для Смита теперь будет другая.

Заключен ли договор между сторонами? Кто прав в данном споре?

3. Миссис Лопес оставила свой автомобиль на парковке возле супермаркета. По возвращении из магазина она обнаружила царапину на капоте машины. Магазин, в чьем ведении находилась парковка, отказался возмещать нанесенный ущерб.

Миссис Лопес обратилась в суд и потребовала рассматривать дело с участием присяжных, но на предварительном слушании представитель магазина просил в рассмотрении с участием присяжных отказать, поскольку в иске речь шла о потенциальном ущербе в 25 долл.

Прав ли представитель магазина? Как должен быть разрешен спор?

4. Семья Харперов владела земельным наделом в несколько десятков акров. Участок включал часть равнинных земель и часть лесных угодий.

Администрация округа на основании местного закона обратилась к Харперам с требованием об изъятии части надела, которая состояла

из лесного угодья. Свое решение администрация мотивировала тем, что данный участок необходим для организации национального парка. То есть земля необходима для общественных нужд. Взамен Харперам был предложен участок, аналогичный по размеру, но расположенный в гористой местности.

Могут ли Харперы отказать администрации? Что можно противопоставить администрации в качестве аргумента в суде?

5. Корпорация «Уайн Индастриз» занималась продажей автомобильных шин для малолитражных авто. Одновременно с «Уайн Индастриз» изготовлением шин занималась компания «Моторс авто». Пользуясь тем, что акции «Моторс авто» свободно продавались, «Уайн Индастриз» приобрело половину всех акций «Моторс».

Оцените данную сделку с точки зрения закона Клейтона?

6. С давних пор в штате Висконсин хлопчатобумажные изделия для рабочих поставляли компания «Стокс» и компания «Своуп». В соседнем штате предпринимателем был построен завод по обработке хлопка для производства одежды. Когда завод стал производить продукцию, предприниматель организовал поставки ее и в штат Висконсин. Для того чтобы сохранить привычную для них долю рынка, «Стокс» и «Своуп» провели переговоры и решили снизить цены на свою продукцию на 10 центов с каждого изделия.

Оцените действия «Стокс» и «Своуп» с точки зрения закона Шермана. Какие последствия ждут нарушителей закона Шермана?

7. Тамплер в очередной раз отказал в продаже автомастерской Гессену. Тогда Гессен заявил, что такое поведение Тамплера свидетельствует о предвзятом и дурном отношении к Гессену, что может отразиться на планируемой помолвке сына Тамплера с дочерью Гессена. На следующий день продажа автомастерской состоялась, однако когда наступил день помолвки, Гессен отказал сыну Тамплера в обручении.

Оцените действия участников. Есть ли основания для оспаривания совершенной сделки?

8. Основной акционер компании «Тринкер», нуждаясь в денежных средствах, продал акции Морису, который владел компанией

«Ред энд Вайт». Ассоциация торговцев спиртными напитками обратилась в суд с требование аннулировать лицензии компании «Ред энд Вайт». В обосновании истец сослался на закон штата. Статья 56 закона штата Вирджиния предусматривает, что «никакое лицо не имеет права прямо или косвенно обладать одновременно несколькими разрешениями на оптовую торговлю спиртными напитками».

Какое решение примет суд? Законна ли совершенная акционерами «Тринкер» и «Ред энд Вайт» сделка?

Тесты

- 1. Какой принцип положен в основу федерации американской конституцией?
 - а) плюралистический;
 - б) дуалистический;
 - в) политический;
 - г) идеологический.
 - 2. Закон о гомстедах предоставлял земельный надел:
 - а) всякому гражданину Соединенных Штатов;
 - б) гражданину США, достигшему 21 года;
- в) всякому прожившему в США не менее пяти лет и подавшему соответствующее заявление.
- 3. Закон, защищавший коммерческую деятельность от незаконных ограничений и монополий это:
 - а) закон Шермана 1890 г.;
 - б) закон Клейтона 1914 г.;
 - в) закон Рузвельта 1933 г.
- 4. Закон, гарантирующий судебную защиту с участием присяжных заседателей это:
 - а) закон о гомстедах 1862 г.;
 - б) билль о правах 1791 г.;
 - в) Конституция США 1787 г.
 - 5. По форме государственного устройства США является:
 - а) федерацией;

- б) конфедерации;
- в) союзом независимых государств (штатов).

Темы эссе

- 1. Англо-саксонская правовая семья. Становление, развитие, общая характеристика.
 - 2. Антикризисное законодательство США 1930-х гг.
- 3. Правовой институт траста (*trust*) как специфическое порождение англо-американского права.

Понятийный аппарат

Аболиционизм (от лат. «уничтожение», «отмена») — в XVIII— XIX вв. движение за уничтожение рабства.

Акр (англ. *acre*; международное обозначение: *ac*) — земельная мера, применяемая в ряде стран с английской системой мер (например, в Великобритании, США, Канаде, Австралии и других).

Атторней-генерал (генеральный атторней) (англ. *Attorney-General*) — глава департамента (министр) юстиции; одновременно являлся главным юрисконсультом федерального правительства; глава федерального звена атторнейской (прокурорской) службы. Представлял интересы страны в судебных спорах; консультировал правительство по вопросам права; обеспечивал исполнение федерального законодательства.

Билль (англ. *bill*) — в Великобритании, США, Канаде и других англоязычных странах — законопроект, выносимый на рассмотрение законодательных органов, а также название некоторых конституционных актов.

Гомстеды (Гомстед-акт) (от англ. homestead «усадьба», «участок») — Закон о земельных наделах. Принят в мае 1862 г. в ходе гражданской войны в США 1861—1865 гг. Согласно этому акту каждый гражданин или иммигрант, достигший 21 года и не воевавший на стороне Юга против северян, получал от правительства США участок земли в 160 акров (65 га).

Департамент — название государственного учреждения в США, высший и центральный орган управления.

Конкуренция — это борьба между экономическими субъектами за максимально эффективное использование факторов производства.

Конгресс — высший орган государственной власти. Состоит из двух палат — сената и палаты представителей.

Констебль — полицейский чин в Англии и США.

Монополия — это рыночная структура, при которой крупное предприятие контролирует производство и сбыт одного или нескольких видов продукции, на рынке отсутствует конкуренция.

Сенат — верхняя палата парламента, избирается на шесть лет по два человека от штата.

Источники

- 1. Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран. Новое и Новейшее время / составитель В. А. Томсинов. Москва : Зерцало-М, 2012.
- 2. Правовые системы стран мира: энциклопедический справочник / Ф. М. Решетников [и др.]; ответственный редактор А. Я. Сухарев. 3-е изд., испр. и доп. Москва: НОРМА, 2003.
- 3. США: конституционные и законодательные акты. Санкт-Петербург, 1994.

Литература

- 1. *Боботов, С. В.* Введение в правовую систему США. Москва : Норма, 1997.
 - 2. Богдановская, И. Ю. Прецедентное право. Москва, 1993.
- 3. *Давид, Р.* Основные правовые системы современности / Р. Давид, К. Жоффре-Спинози. Москва : Международные отношения, 2009.
- 4. Зенин, И. А. Гражданское и торговое право зарубежных стран: учебник и практикум для бакалавриата и магистратуры / И. А. Зенин. 15-е изд., перераб. и доп. Москва: Издательство Юрайт, 2019.
- 5. *Карлен, Д*. Американские суды: система и персонал: пер. с англ. Москва, 1972.
- 6. *Крупа, Т. А.* История англоязычных стран: учебник для академического бакалавриата / Т. А. Крупа, О. И. Охонько; под редакцией Т. А. Крупы. 2-е изд., перераб. и доп. Москва: Издательство Юрайт, 2019.

- 7. *Нарышкина*, *Р. А.* Доверительная собственность в гражданском праве Англии и США. Москва, 1965.
- 8. *Решетников*, Ф. М. Правовые системы стран мира: энцикл. справочник / Ф. М. Решетников [и др.] Москва: Норма, 2003.
- 9. *Решетникова, И. В.* Доказательственное право Англии и США. 2-е изд., перераб. и доп. Москва : Городец, 1999.
- 10. *Шишкин, М. В.* Антимонопольное регулирование : учебник и практикум для бакалавриата и магистратуры / М. В. Шишкин, А. В. Смирнов. Москва : Издательство Юрайт, 2019.

Тема 6. Гражданское и торговое право Франции

XVII век — время активного развития торгового законодательства во Франции. В 1673 г. принят Ордонанс о торговле, а в 1681 г. — Ордонанс о морской торговле. Этими двумя системными актами были заложены основы торгового законодательства. Великая французская революция и смена феодальных отношений потребовала изменения в законодательстве. Разработаны и приняты два кодекса, оказавшие влияние на многие правовые системы мира: Французский гражданский кодекс 1804 г. (ФГК) и Французский торговый кодекс 1807 г. (ФТК).

По модели ФГК были построены системы права в Нидерландах, Бельгии, Люксембурге, Италии, Испании, Португалии, а также гражданские кодексы штата Луизиана в США и провинции Квебек в Канаде. Гражданские кодексы ряда стран Латинской Америки (Доминиканская республика, Гаити) близко к тексту повторяют нормы ФГК. В странах Бразилия, Аргентина, Перу, Венесуэла кодексы содержат значительные заимствования из ФГК. Даже гражданские кодификации стран Арабского Востока испытали существенное влияние ФГК. Действие гражданского кодекса было распространено во французских колониях (Алжире, Сенегале, Мадагаскаре).

ФТК устанавливает специальные правила, которые определяли бы взаимоотношения торговцев. Он состоит из четырех книг: книга I «О торговле вообще» (содержит правила как об индивидуальных торговцах, так и о торговых товариществах, о биржах и посредниках, о векселе); книга II «О морской торговле» (определяет правовое поло-

жение морских судов); книга III «О несостоятельности и банкротствах»; книга IV «О торговой юрисдикции».

Ордонанс о торговле 1673 г.1

- III. О книгах и регистрах торговцев и банкиров
- «1. Негоцианты и ремесленники, торгующие оптом и в розницу, должны вести книгу и записывать в ней все операции, векселя и долги в активе и пассиве, а также расходы на содержание дома.
- 2. Уполномоченные банка будут вести книгу-журнал, в которую должны вносить все совершенные операции, чтобы иметь возможность оспаривать претензии в случае спора.
- 3. Книги негоциантов и ремесленников, торгующих оптом и в розницу, должны быть подписаны на первой и последней страницах одним из консулов города, где имеется консульская юрисдикция, а в других городах [где консульской юрисдикции не имеется] мэром и одним из эшевенов без нарушений.
- 4. Книги уполномоченных по обмену и банковским операциям должны подписываться и удостоверяться одним из консулов на каждой странице, и на первой странице будет указано имя уполномоченного по обмену и банковским операциям и назначение книги, должна ли она служить как журнал или для ведения кассы, какие операции туда заносятся; в связи с этим должно быть указано на консульскую юрисдикцию или на городскую ратушу как на контролирующие органы.
- 5. Книги-журналы должны заполняться согласно порядку: с указанием даты, без пробелов, в каждой главе в конце подводить итог и не писать на полях.
- 6. Все негоцианты и ремесленники, торгующие оптом и в розницу, и уполномоченные по банковским операциям должны держать в течение шести месяцев после обнародования настоящего ордонанса свои старые книги, прежде чем заводить новые, в которые они, если будет угодно, смогут занести выписки из старых книг.
- 7. Все негоцианты и ремесленники, торгующие оптом и в розницу, должны вносить в книгу и регистрировать деловые письма, которые они будут получать.
- 8. Также все ремесленники должны составлять в шестимесячный срок за своей подписью опись своего движимого и недвижимого имущества, а также свои долги, активы и пассивы, чтобы можно было бы проверить их по описи за два года.

¹ Публикуется по: Антология мировой правовой мысли. В 5 т. Т. II. Европа: V—XVII вв. / отв. ред. П. А. Крашенинникова; пер. С. Л Плешковой. М., 1999. С. 790—793.

- 9. Книги-журналы с описью имущества не могут быть отобраны даже судом, за исключением тех случаев, когда решается дело о наследстве или о разделе торговой компании, или в случае банкротства.
- 10. В случае, когда негоциант или торговец, торгующий оптом и в розницу, захочет пользоваться своими книгами-журналами и инвентарными записями, они ему могут быть предоставлены.

IV. О торговых компаниях

- 1. Всякая торговая компания или коммандитное товарищество должны оформляться письменно перед нотариусами и за личными подписями, и не будет допускаться нарушение этого порядка... под угрозой штрафа не менее 100 ливров.
- 2. Содержание договора между негоциантами и ремесленниками, торгующими оптом и в розницу, должно регистрироваться в канцелярии наших местных судей или судей сеньоров; содержание договора помещается на доску, выставленную в общественном месте, там же сообщается о недействительности старых актов и контрактов между членами компаний и кредиторами.
- 3. Никакой договор не будет зарегистрирован, если он не подписан членами компании, при этом подписи должны быть полными: имя, прозвище, профессия и место жительства, а также [указаны] необычные приметы; за подписью актов должно быть указано время вступления договора в силу и окончание его действия, в противном случае договор не будет признан.
- 4. Все акты, касающиеся изменения состава компании, новых условий, требуют подписи и будут зарегистрированы и обнародованы и вступят в силу в день обнародования.
- 5. За регистрацию компаний и обнародование условий заключенного договора нотариус должен брать не более пяти су и за каждое новое условие при оформлении документа трех су.
- 6. Торговые компании должны быть полезны для своих членов, их вдов и наследников, а также кредиторов только с того момента, когда они будут зарегистрированы и содержание договора обнародовано в канцелярии суда или в том месте, где они имеют торговую лавку [склад].
- 7. Все члены компаний будут обязаны выплачивать долги компаний только в том случае, когда эти долги оформлены документально.

V. О векселях

- 1. В векселях должны быть указаны имя [тех], кому должны уплатить, время оплаты, имя того, кто должен оплатить, и сумма в деньгах, товарах и другом исчислении.
- 2. Все векселя будут приняты при условии аккуратного их составления: подписанные чисто и просто. Мы упраздняем обычай векселя, составленного словесно.

- 3. В случае опротестования векселя он может быть оплачен другому лицу, которому он был передан.
- 4. Предъявители векселей, принятых к оплате, могут заставить оплатить векселя или выразить свой протест по этой процедуре, если вексель не будет оплачен, в течение десяти дней по истечении срока платежа.
 - 5. Срок уплаты по векселю составит 30 дней.
- 6. Десять дней отводится на опротестование векселя; этот протест будет принят по истечении срока платежа с учетом воскресных, праздничных и других торжественных дней.
- 7. Опротестования векселей могут быть сделаны только двумя нотариусами, или одним нотариусом и двумя свидетелями, или судебными исполнителями, даже и консульским судом с двумя свидетелями, но при этом необходимо указать имя и место жительства свидетелей.
- 10. Если сделана передаточная надпись на векселе, то тот, на кого вексель переписан, сможет его предъявить в течение 15 дней, если он живет на расстоянии десяти лье от конторы компании; известно, что для лиц, живущих в нашем королевстве и вне его, будут отводиться разные сроки: для лиц, живущих в Англии, Фландрии и Голландии, два месяца, для лиц из Италии, Германии и швейцарских кантонов три месяца, четыре месяца для лиц из Испании и шесть месяцев для лиц из Португалии, Швеции и Дании.

VII. О принудительных мерах

1. Тот, кто подпишет вексель, должен быть принужден к выполнению его условий. Это имеет место особенно при выполнении морских контрактов, сопряженных с большим риском, при продаже и покупке судов и при фрахтовании.

XI. О банкротствах

- 1. Банкротство будет признано явным [открытым] с того дня, как должник будет обнаружен и на его имущество наложена печать, арест.
- 2. Обанкротившиеся должны будут дать своим кредиторам сведения о состоянии всего того, чем они владели, и того, что они должны.
- 3. Негоцианты, ремесленники и банкиры должны представить свои книги счетов в соответствии со статьями настоящего кодекса для предоставления их в судейскую канцелярию при консуле, если такая имеется, если же не имеется, то в городскую ратушу или в руки кредиторов на выбор.
- 4. Объявляем недействительными все передачи прав на имущество, продажу и пожалование движимого и недвижимого имущества, сделанные обманным путем. Мы желаем, чтобы эти операции приносили пользу общим интересам.
- 5. Решения, принятые на собрании кредиторов большинством голосов для оплаты долгов, будут выполнены с учетом сумм, вносимых в счет будущего платежа, несмотря на протесты.

- 6. Голоса кредиторов будут достаточными не числом присутствующих лиц, но своей финансовой состоятельностью, которая измеряется способностью покрыть 3/4 всех долгов.
- 7. Негоцианты и ремесленники, торгующие оптом и в розницу, а также банкиры, не представившие книг счетов, находящихся в требуемом порядке, могут быть объявлены жуликами и банкротами.
- 8. Жулики и банкроты будут преследоваться и наказываться вплоть до смертной казни».

Декрет против спекуляции 26 июля 1793 г.1

- «1. Спекуляция является уголовным преступлением.
- 2. Объявляются виновными в спекуляции все те, кто препятствует обращению товаров и продуктов первой необходимости, закупает и держит их гделибо в тайне, не пуская ежедневно открытую продажу.
- 4. Предметами первой необходимости являются: хлеб, мясо вино, зерно, мука, овощи, плоды, сливочное масло, уксус, сидр, водка, уголь, сало, дрова, постное масло, сода, мыло, соль, сушеное, копченое, соленое или консервированное мясо и рыба, мед, сахар, пенька, бумага, обработанная и простая шерсть, кожа, железо, сталь, медь, драп, полотно и вообще все материалы, кроме шелка, а равно и сырье, необходимое для их выделки.
- 5. В недельный срок со дня опубликования настоящего декрета все лица, имеющие где-либо в пределах республики какие-то товары или продукты, означенные в предыдущей статье, долг заявить об этом муниципалитету или секции продуктов.
- 8. Лица, не сделавшие указанной заявки в недельный срок дня опубликования настоящего декрета, объявляются спекулянтами и как таковые караются смертью; их имущество конфискуются, а входящие в его состав продукты и товары пускаются на продажу;
- 9. Караются смертью также все лица, уличенные в представлении неверных сведений. Должностные лица и комиссары, назначенные для наблюдения за продажей товаров, уличенные в совершении злоупотреблений при отправлении своих обязанностей целью оказать покровительство спекулянтам, также карается смертью».

Декрет об установлении максимума цен и заработной платы 29 сентября 1793 г.²

«Национальный конвент декретирует нижеследующее:

Статья 1. Предметы, представляющие по мнению Национального конвента первую необходимость и для которых он считает нужным установить

¹ Новая история в документах и материалах. Вып. 1. М., 1935.

² Там же.

максимум или наивысшие цены, — суть: мясо свежее, солонина и свиное сало, масло коровье, масло растительное, живой скот, соленая рыба, вино, водка, уксус, сидр, пиво, дрова, древесный уголь, каменный уголь, сальные свечи, гарное масло, соль, мыло, поташ, сахар, мел, белая бумага, кожа, железо, чугун, свинец, сталь, медь, пенька, лен, шерсть, материи, полотно, сырой фабричный материал, сабо, башмаки, сурепица и репа, табак.

Статья 2. Максимальной ценой дров первого сорта, равно как и угля древесного и каменного, является цена, существовавшая в 1790 г., плюс одна двадцатая ее часть.

Статья 3. Максимальными ценами всех других съестных припасов и товаров первой необходимости, перечисленных в ст.1, будут на всем протяжении Республики и вплоть до 1 сентября следующего года те цены, которые существовали на них в 1790 г. с прибавлением, сверх того, одной третьей их части.

Статья 7. Все те лица, которые продадут или купят товары, перечисленные в ст. 1, выше максимума, установленного и опубликованного в каждом департаменте, уплачивают в административном порядке денежную пеню в двойном размере против стоимости проданного предмета, идущего в пользу доносчика. Эти лица будут внесены в список подозреваемых и преследуемы, как таковые. Покупатель не подвергается указанному выше взысканию, если он объявит о нарушении закона продавцом. Каждый купец обязан иметь в своей лавке таблицу с указанием максимальных или наивысших цен его товаров.

Статья 8. Максимум, или наивысший размер заработной платы, жалования, сдельной и поденной работы со времени опубликования этого закона и до сентября следующего года повсеместно устанавливается Генеральными советами коммун в тех размерах, которые существовали в 1790 г., с прибавлением сверх того еще половины этой цены.

Статья 9. Муниципалитеты могут объявлять мобилизованными и, в случае надобности, наказывать тремя днями ареста тех ремесленников, рабочих и представителей всех возможных видов труда, которые без уважительных причин будут отказываться от занятия их обычной работой».

Декрет об установлении единого максимума на всей территории Республики 1 ноября 1793 г.¹

I. Немедленно под наблюдением комиссаров, назначенных Комиссией продовольствия и снабжения, будет составлена таблица максимума, заключающая в себе:

-

¹ Французская революции в документах 1789—1794 гг. Л., 1926.

- 1) цену каждого сорта товара на месте его производства или изготовления в 1790 г., увеличенную на 1/3;
 - 2) 5% прибыли для оптового торговца;
 - 3) 10% прибыли для розничного торговца;
- 4) цену на транспорт, установленную в зависимости от расстояния места производства.
- II. Эти четыре основания определяют твердую цену каждого из товаров на всем протяжении Республики.
- VI. Национальный конвент... декретирует, что будет выдано пособие гражданам торговцам и фабрикантам, которые докажут, что вследствие закона о максимуме они потеряли все свое состояние или же их состояние сведено к сумме ниже 100 тысяч ливров.
- VII. Оптовые фабриканты и торговцы, которые со времени издания максимума прекратили или прекратят свое производство или свою торговлю, будут отнесены в разряд подозрительных.

Гражданский кодекс Франции 1804 г.

Книга первая

О лицах титул I.

О пользовании гражданскими правами и о лишении этих прав

Глава I. О пользовании гражданскими правами

«7. (26 июня 1889 г.) Осуществление гражданских прав не зависит от осуществления политических прав, которые приобретаются и сохраняются согласно конституционным и избирательным законам.

[Прежний текст ст. 7: «Осуществление гражданских прав не зависит от качества гражданина; это качество приобретается и сохраняется лишь согласно конституционному закону».]

8. (26 июня 1889 г.). Всякий француз пользуется гражданскими правами. [Этой фразой и ограничивался первоначальный текст ст. 8. Закон 26 июня 1889 г. внес в эту статью дополнение, определяющее, кто является французом. Постановления этого закона в основном сводятся к следующему: французами являются: 1) лицо, родившееся от француза во Франции или за границей; 2) лицо, родившееся во Франции от неизвестных родителей или от родителей, гражданство которых неизвестно; 3) лицо, родившееся во Франции от иностранных родителей, один из которых сам родился во Франции; но если во Франции родилась его мать, то лицо может отказаться от французского гражданства в течение года по достижении совершеннолетия (Закон 22 июля 1893 г.); 4) лицо, родившееся во Франции от иностранца и которое во время наступления его совершеннолетия имеет место жительства во Франции; но оно может в течение года по достижении им совершеннолетия отказаться от французского гражданства и доказать, что оно сохранило гражданство родителей.]».

Книга вторая

Об имуществах и о различных видоизменениях собственности

Титул I. О различиях имуществ

«516. Все имущества являются движимыми или недвижимыми.

Глава I. О недвижимостях

- 517. Имущества являются недвижимыми или по их природе, или в силу их назначения, или вследствие предмета, принадлежность которого они составляют.
- 518. Земельные участки и строения являются недвижимостями по их природе.
- 519. Ветряные или водяные мельницы, утвержденные на столбах и составляющие часть строения, являются также недвижимостями по их природе.
- 520. Урожай на корню и плоды, не снятые еще с деревьев, являются равным образом недвижимостью. С того момента, как колосья срезаны, а плоды сорваны, хотя бы не было произведено уборки, они являются движимостью. Если сжата лишь часть урожая, то лишь эта часть является движимостью.
- 521. Обыкновенные вырубки леса, разделенного на лесосеки, становятся движимостью лишь по мере того, как деревья срублены.
- 522. Животные, которые предоставлены собственником земли для эксплуатации фермеру или нанимателю на половинных началах, безразлично оценены они или нет, считаются недвижимым имуществом, пока они являются присоединенными к участку в силу соглашения. Животные, которые предоставлены собственником земли нанимателю, не являющемуся фермером или нанимателем на половинных началах, являются движимым имуществом.
- 523. Трубы, проводящие воду в дом или в иное имение, являются недвижимым имуществом и составляют часть земельного участка, на котором они расположены.
- 524. Предметы, которые собственник земли поместил на свой участок для его обслуживания и эксплуатации, являются недвижимостями в силу их назначения. Таким образом, недвижимостями, в силу их назначения, являются следующие предметы, когда они были помещены собственником на его участке для обслуживания и эксплуатации последнего: животные, служащие для обработки земли; земледельческие орудия; семена, данные фермерам или лицам, которым земля сдана, с возложением на них обязанности предоставлять часть плодов; голуби в голубятнях; кролики в садках; ульи; рыба в прудах; прессы, котлы, аппараты для перегонки, кадки и бочки; орудия, необходимые для эксплуатации кузниц, бумажных фабрик и других заводов; солома и удобрение.

Также являются недвижимостями, в силу их назначения, все движимые вещи, присоединенные собственником навсегда к земельному участку.

- 525. Собственник считается присоединившим навсегда движимые вещи к своему земельному участку, когда эти предметы прикреплены гипсом, известью или цементом, или когда они не могут быть отделены без повреждения или ухудшения этих вещей, или без ломки, или ухудшения части имения, к которому они присоединены. Зеркала, находящиеся в помещениях, признаются установленными навсегда, если пол, к которому они прикреплены, составляет целое с деревянной рамой. Такое же правило действует в отношении картин и других украшений. Что касается статуй, то они признаются недвижимостями, когда они помещены в нише, сделанной нарочно для их постановки, хотя бы они могли быть сняты без их повреждения или ухудшения.
- 526. Являются недвижимостями вследствие предмета, к которому они относятся:
 - узуфрукт на недвижимые вещи;
 - сервитуты или земельные повинности;
- иски, имеющие своим предметом возвращение недвижимого имущества.

Глава II. О движимостях

- 527. Имущества являются движимыми в силу их природы или в силу определения закона.
- 528. В силу их природы являются движимостями предметы, которые могут изменять свое местонахождение, в частности, когда они двигаются сами, как, например, животные, или же когда они не могут изменять своего места иначе как под воздействием посторонней силы, как, например, неодушевленные предметы.
- 529. Являются движимостями в силу определения закона обязательства и иски, имеющие своим предметом уплату денежных сумм или [права на] движимые вещи, акции или доли в финансовых, торговых или промышленных компаниях, хотя бы компаниям принадлежали недвижимые имущества, связанные, с этими предприятиями. Эти акции и доли признаются движимостями в отношении каждого участника лишь до тех пор, пока общество продолжается. Равным образом являются движимостями в силу определения закона вечные или пожизненные ренты, уплачиваемые как государством, так и частными лицами.
- 535. Выражения «движимое имущество», «движимость» или «движимые предметы» включают в себя по общему правилу все, что считается движимостью на основании вышеуказанных правил. Продажа или дарение меблированного дома включает в себя лишь мебель.
- 536. Продажа или дарение дома со всем, что находится в доме, не включает в себя ни наличных денег, ни прав требования и других прав, документы на которые могут находиться в доме; все прочие движимые предметы включаются в указанное понятие.

Глава III. Об имуществах в отношении к тем, кто ими владеет

- 537. Частные лица имеют право свободного распоряжения имуществами, которые им принадлежат, с видоизменениями, указанными в законе. Имущества, которые не принадлежат частным лицам, управляются и могут быть отчуждаемы не иначе как в специальном порядке и согласно особым правилам.
- 538. Дороги, пути и улицы, которые содержит государство, реки и судоходные или сплавные речки, берега, морские намывы и места, оставленные морем, порты, гавани, рейды и вообще все части французской территории, которые не могут стать предметом частной собственности, рассматриваются, как входящие в государственную собственность.
- 539. Все имущества, никем не освоенные и бесхозяйные, а равно имущества лиц, умерших без наследников или наследства которых покинуты, принадлежат к государственной собственности.
- 540. Ворота, стены, рвы, оборонительные сооружения укрепленных мест и крепостей также составляют часть государственной собственности.
- 541. То же установлено в отношении земли, укреплений и валов мест, которые не являются более военными укрепленными местами; они принадлежат государству, если они не были надлежащим образом отчуждены или если право собственности государства не было погашено давностью.
- 542. Коммунальными имуществами являются такие, собственность на которые и доходы с которых приобретены жителями одной или нескольких коммун.
- 543. На имущества можно иметь или право собственности, или простое право пользования, или только право требовать выполнения земельных повинностей (сервитутов)».

Титул II. О собственности

- «544. Собственность есть право пользоваться и распоряжаться вещами наиболее абсолютным образом, с тем чтобы пользование не являлось таким, которое запрещено законами или регламентами.
- 545. Никто не может быть принуждаем к уступке своей собственности, если это не делается по причине общественной пользы и за справедливое и предварительное возмещение.
- 546. Собственность на вещь, как движимую, так и недвижимую, дает право на все, что эта вещь производит, и на то, что естественно или искусственно соединяется с этой вещью в качестве принадлежности. Это право называется правом присоединения».

ТИТУЛ III. ОБ УЗУФРУКТЕ, ПОЛЬЗОВАНИИ И ПРОЖИВАНИИ Глава I. Об узуфрукте

«578. Узуфрукт есть право пользования вещами, собственность на которые принадлежит другому лицу, так же, как ими пользуется сам собственник, но с обязанностью сохранять существо вещи.

- 579. Узуфрукт устанавливается законом или волей человека.
- 580. Узуфрукт может быть установлен или в чистом виде, или на срок, или под условием.
- 581. Он не может быть установлен на любой вид имуществ движимых или недвижимых.

Отделение I. На правах узуфруктуария

- 582. Узуфруктарий имеет право пользоваться всеми видами плодов естественными, промышленными, гражданскими, которые может производить предмет, на который он имеет узуфрукт.
- 583. Естественными плодами являются такие, которые представляют собой произведения самой земли. Производимые животными продукты и приплод животных являются также естественными плодами.

Промышленными плодами участка являются те плоды, которые получаются путем обработки.

- 584. Гражданскими плодами являются: наемная плата за дома, наросшие на денежные суммы проценты, рентные платежи, срок уплаты которых наступил. Наемная плата за сельскохозяйственные земли также включается в категорию гражданских плодов.
- 585. Естественные или промышленные плоды, находящиеся на ветвях или на корнях в момент возникновения узуфрукта, принадлежат узуфруктуарию. Плоды, находящиеся в том же состоянии в момент, когда узуфрукт кончается, принадлежат собственнику, без уплаты вознаграждения той или другой стороной за труд и семена; этим не затрагивается также возможная принадлежность части плодов лицу, обрабатывающему землю за часть плодов, если таковой был в наличности при возникновении или при прекращении узуфрукта.
- 586. Считается, что гражданские плоды приобретаются ежедневно и принадлежат узуфруктуарию соответственно длительности его узуфрукта. Это правило применяется к наемной плате за сельскохозяйственные земли, равно как к наемной плате за дома и к другим гражданским плодам.
- 587. Если узуфрукт распространяется на вещи, которыми нельзя пользоваться, не потребляя их, как-то: деньги, зерно, жидкости, то узуфруктуарий может ими пользоваться, но с тем, что он обязан возвратить вещи того же количества, качества и стоимости или же стоимость этих вещей в конце узуфрукта.
- 588. Узуфрукт на пожизненную ренту также дает узуфруктуарию право в течение узуфрукта получать платежи, не будучи ни в коем случае обязанным к их возмещению.
- 589. Если узуфрукт распространяется на вещи, которые не потребляются немедленно, но постепенно ухудшаются, вследствие пользования, как-то: белье, мебель, то узуфруктуарий имеет право пользоваться этими вещами

сообразно с их назначением, и обязан их возвратить в конце узуфрукта лишь в том состоянии, в каком они будут находиться, и не ухудшенными вследствие его умысла или небрежности.

- 590. Если узуфрукт распространяется на мелкий лес, то узуфруктуарий обязан соблюдать порядок и размер рубок сообразно установленной очередности рубок или постоянному обычаю собственников; однако в пользу узуфруктуария или его наследников не устанавливается возмещения за не произведенные им обычные вырубки леса, за сохраненные им для роста деревья, за выросшие большие деревья, которых он не срубил в течение пользования лесом. Деревья, которые могут быть взяты из питомника без ухудшения последнего, являются частью узуфрукта лишь при возложении на узуфруктуария обязанности сообразоваться с обычаями данной местности, касающимися замены этих деревьев.
- 591. Узуфруктуарий может еще пользоваться, сообразуясь с порядком и обычаями прежних собственников, частями строевого леса, который был разделен на установленные вырубки, безразлично делается ли вырубка периодически на определенных частях участка или же производится вырубка определенного количества деревьев на всем пространстве имения.
- 592. Во всех других случаях узуфруктуарий не может трогать больших деревьев (строевого леса); он может только использовать для производства лежащего на его обязанности ремонта деревья, вырванные или случайно сломанные; он может даже для указанной цели рубить деревья, если это необходимо, но он обязан удостоверить эту необходимость вместе с собственником.
- 593. Он может брать из леса колья для виноградника; он может также брать с деревьев приносимые последними ежегодно или периодически произведения; во всем этом он должен следовать обыкновению данной местности или обычаю собственников.
- 594. Фруктовые деревья, которые погибли, даже те, которые вырваны или случайно сломаны, принадлежат узуфруктуарию, но с возложением не него обязанности заменить их другими.
- 595. Узуфруктуарий может осуществлять узуфрукт сам, сдавать его внаем другому лицу или даже продать или уступить свое право безвозмездно. Если он сдаст (узуфрукт) внаем, то он должен сообразоваться в отношении сроков возобновления найма и его продолжительности, с правилами, установленными для мужа в отношении имуществ жены в титуле «О брачном договоре и о взаимных правах супругов».
- 596. Узуфруктуарий пользуется увеличением предмета, на который он имеет узуфрукт, происшедшим в силу намыва.
- 597. Он пользуется правами сервитута, правом прохода и вообще всеми правами, которыми может пользоваться собственник, и он пользуется этими правами так же, как сам собственник.

- 598. Равным образом он пользуется, как собственник, рудниками и каменоломнями, которые находятся в эксплуатации при начале узуфрукта; и, однако, если дело идет об эксплуатации, которая не может иметь места без концессии, то узуфруктуарий может ею пользоваться лишь после получения разрешения от президента республики. Он не имеет никакого права на рудники и каменоломни, которые еще не открыты, ни на залежи торфа, эксплуатация которых еще не начата, ни на клад, который может быть обнаружен в течение узуфрукта.
- 599. Собственник не может ни своими действиями, ни каким бы то ни было образом причинять ущерб правам узуфруктуария. Со своей стороны, узуфруктуарий не может при прекращении узуфрукта требовать какого-либо возмещения за улучшения, которые по его указанию были им сделаны, хотя бы стоимость вещи увеличилась в силу этих улучшений. Узуфруктуарий или его наследники могут снять зеркала, картины и другие украшения, помещенные ими, но с обязанностью привести соответствующие места в прежнее состояние.

Отделение II. Об обязанностях узуфруктуария

- 600. Узуфруктуарий берет вещи в том состоянии, в каком они находятся; но он может приступить к пользованию лишь после того, как он примет меры к составлению в присутствии собственника или после того, как собственник был надлежащим образом вызван, описи движимости и описания состояния недвижимости, являющихся объектом узуфрукта.
- 601. Он представляет поручителя в том, что будет пользоваться вещами, как хороший хозяин, если он не освобожден от представления поручителя по акту, устанавливающему узуфрукт; однако отец и мать, имеющие законный узуфрукт на имущество их детей, продавец или даритель, совершившие сделку с оговоркой о сохранении за ними узуфрукта, не обязаны представить поручителя».

Титул IV. О сервитутах, или земельных повинностях

- «637. Сервитут есть обременение, наложенное на имение в целях использования имения, принадлежащего другому собственнику, и для выгод этого имения.
- 638. Сервитут не устанавливает никакого преимущества одного имения над другим.
- 639. Источниками сервитутов являются или естественное расположение участков, или обязательства, установленные законом, или соглашения между собственниками».

Книга третья

О различных способах, которыми приобретается собственность Общие правила

- «711. Собственность на имущества приобретается и передается путем наследования, путем дарения между живыми или по завещанию и в силу обязательств.
- 712. Собственность приобретается также путем присоединения или включения в состав другой вещи и путем давности.
 - 713. Имущества, которые не имеют хозяина, принадлежат государству.
- 714. Имеются вещи, которые не принадлежат никому и пользование которыми является общим для всех. Законы благоустройства устанавливают способ пользования этими вещами.
- 715. Возможность охотиться и ловить рыбу равным образом регулируется особыми законами.
- 716. Собственность на клад принадлежит тому, кто его найдет на принадлежащем ему участке; если клад найден на чужом участке, то он принадлежит пополам: тому, кто его открыл, и собственнику участка.

Кладом является всякая вещь спрятанная или зарытая, на которую никто не может удостоверить свою собственность и которая открыта в результате чистого случая.

717. Право на предметы, выброшенные в море, на предметы, выброшенные морем, какого бы рода ни были эти предметы, на растения и травы, растущие на берегах моря, регулируется также особыми законами. То же правило действует в отношении потерянных вещей, собственник которых не является».

Титул III. О договорах или о договорных обязательствах вообще «Глава I. Вводные постановления

- 1101. Договор есть соглашение, посредством которого одно или несколько лиц обязываются перед другим лицом или перед несколькими лицами, дать что-либо, сделать что-либо или не делать чего-либо.
- 1102. Договор является синаллагматическим или двусторонним, если договаривающиеся стороны взаимно обязываются одни перед другими.
- 1103. Договор является односторонним, если одно или несколько лиц принимают на себя обязанность перед другим (лицом) или перед несколькими другими лицами и без возникновения обязанности со стороны последних.
- 1104. Договор является меновым, если каждая из сторон обязывается дать или сделать что-нибудь, и то, что она должна дать или сделать, рассматривается, как эквивалент того, что ей дают или что для нее делают. Если эквивалент заключается в шансах на выигрыш или на потерю для каждой из сторон, в зависимости от неопределенного обстоятельства, то договор является рисковым.
- 1105. Благотворительным договором является такой договор, по которому одна из сторон предоставляет другой выгоду совершенно безвозмездно.

- 1106. Договором возмездным является такой, который возлагает на каждую из сторон обязанность дать что-либо или сделать что-либо.
- 1107. Договоры как имеющие особое наименование, так и не имеющие такового, подчиняются общим правилам, содержащимся в настоящем титуле. Особые правила для некоторых договоров установлены в титулах, касающихся каждого из них; особые правила о торговых сделках установлены законами, касающимися торговли.

Глава II. О существенных условиях действительности соглашений

1108. Четыре условия являются существенными для действительности соглашения: согласие стороны, которая обязывается; способность заключить договор; определенный предмет, составляющий содержание обязанности; дозволенное основание обязательства.

Отделение І. О согласии

- 1109. Нет действительного согласия, если согласие было дано лишь вследствие заблуждения или если оно было исторгнуто насилием или достигнуто обманом.
- 1110. Заблуждение является причиной ничтожности соглашения лишь тогда, когда заблуждение относится к самому существу вещи, которая является предметом соглашения. Заблуждение не является причиной ничтожности, если оно касается лишь лица, с которым намереваются заключить сделку, кроме тех случаев, когда соображение о личных свойствах этого лица является основной причиной соглашения.
- 1111. Насилие, осуществленное в отношении того, кто заключил обязательство, является причиной ничтожности, хотя бы насилие было осуществлено третьим лицом, а не тем, в пользу кого соглашение было заключено.
- 1112. Насилие имеет место в тех случаях, когда оно по своей природе может произвести впечатление ни разумное лицо и может внушить ему опасение, что его личности или состоянию угрожает значительное и наличное зло. В этих случаях надо принимать во внимание возраст, пол и положение лиц.
- 1113. Насилие является причиной ничтожности договора не только тогда, когда оно осуществлено в отношении одной из договаривающихся сторон, но и тогда, когда оно осуществлено в отношении супруга или супруги договаривающейся стороны, в отношении его нисходящих или его восходящих.
- 1114. Один лишь почтительный страх перед отцом, матерью или другим восходящим, если не имеется осуществленного насилия, не достаточен для признания договора ничтожным.
- 1115. Договор не может быть более оспорен по причине насилия, если после того, как насилие прекратилось, этот договор был одобрен или прямо, или молчаливо, или посредством пропуска срока, установленного законом для предъявления требования о восстановлении.

- 1116. Обман является причиной ничтожности соглашения, если образ действий одной из сторон таков, что ясно, что без этих действий другая сторона не вступила бы в договор. Обман не предполагается и должен быть доказан.
- 1117. Соглашение, заключенное вследствие заблуждения, насилия или обмана, не является ничтожным в силу самого закона; оно дает лишь основание для иска о ничтожности...
- 1118. Убыточность опорочивает соглашения, содержащиеся лишь в некоторых договорах или заключенные некоторыми лицами, как это будет указано в том же отделении.
- 1119. По общему правилу нельзя ни обязываться, ни устанавливать соглашения от своего имени иначе как для самого себя.
- 1120. Однако можно выступать за третье лицо, обещая, что последнее выполнит какое-либо действие; сохраняет силу требование о возмещении убытков против лица, которое выступило за третье лицо, или которое обещало добиться утверждения договора, если третье лицо отказывается выполнить указанное обещание.
- 1121. Равным образом можно заключить договор в пользу третьего лица, если такое условие включено в соглашение, заключенное лицом в свою пользу или в дарение, сделанное другому лицу. Тот, кто заключил этот договор, не может отменить его, если третье лицо заявило о своем желании воспользоваться этим договором.
- 1122. Считается, что лицо заключает договор для самого себя и для своих наследников и правопреемников, кроме тех случаев, когда противоположное выражено в соглашении или вытекает из природы соглашения.

Отделение II. О способности договаривающихся сторон [к заключению договора]

- 1123. Всякое лицо может заключать договоры, если оно не объявлено неспособным в силу закона.
- 1124. Неспособными к заключению договоров являются: несовершеннолетние; лица, лишенные дееспособности; [замужние женщины в случаях, указанных в законе. Отменено 18 февраля 1938] и вообще все те, кому закон запрещает некоторые договоры.
- 1125. Несовершеннолетний, лицо, лишенное дееспособности [и замужняя женщина], могут оспаривать по причине своей не— способности взятые ими обязательства лишь в случаях, предусмотренных законом. Лица, способные заключать договоры, не могут предъявлять против договоров возражений, основанных на неспособности несовершеннолетнего, лица, лишенного дееспособности [или замужней женщины], с которыми они заключили договор.

Отделение III. О предмете и о содержании договоров

- 1126. Предметом договора является то, что одна сторона обязуется сделать или чего она обязуется не делать.
- 1127. Простое пользование и простое владение какой-либо вещью может быть, как и сама вещь, предметом договора.
- 1128. Лишь те вещи, которые находятся в обороте, могут быть предметом соглашений.
- 1129. Нужно, чтобы обязательство имело своим предметом вещь, по крайней мере определенную родовыми признаками. Количество вещей может быть не установлено, при условии что оно может быть определено.
- 1130. Будущие вещи могут быть предметом обязательства. Нельзя, однако, отказаться от наследства, которое не открылось, ни совершать договоров, касающихся такого наследства, даже с согласия того, о чьем наследстве идет дело».

Титул VI. О продаже

Глава I. О природе и о форме продажи

- 1582. Продажа есть соглашение, в силу которого один обязуется предоставить вещь, а другой оплатить ее. Она может быть совершена путем удостоверенного акта или частного акта.
- 1583. Для сторон она является совершившейся, и собственность является по закону приобретенной покупателем от продавца с тех пор, как достигнуто соглашение о вещи и о цене, хотя бы вещь еще не была предоставлена, а цена не была уплачена.
- 1584. Продажа может быть совершена просто или под условием как отлагательным, так и отменительным. Равным образом она может иметь своим предметом две или несколько вещей на выбор. Во всех случаях последствия продажи определяются общими принципами, касающимися соглашений.
- 1585. Если товары проданы не в целом, а по весу, по счету или мерой, то продажа не является совершенной в том смысле, что проданные вещи остаются на риске продавца до тех пор, пока они не будут взвешены, отсчитаны или отмерены; но покупатель может требовать или предоставления вещей, или возмещения убытков, если таковые возникли, в случае невыполнения обязанности.
- 1586. Если, наоборот, товары были проданы в целом, то продажа является совершившейся, хотя бы товары не были еще взвешены, отсчитаны или отмерены.
- 1587. Что касается вина, растительного масла и других вещей, которые обычно пробуются до покупки, то продажа не считается состоявшейся, пока покупатель их не попробовал и не одобрил.
- 1588. Продажа, заключенная с оговоркой об испытании, всегда предполагается заключенной под отлагательным условием.
- 1589. Обещание продать равносильно продаже, если имеется взаимное соглашение обеих сторон о вещи и о цене. Если это обещание касается зем-

ли, разделенной на участки или подлежащей разделу на участки, то принятие предложения и соглашение, которое будет из этого вытекать, устанавливаются в силу платежа в счет цены, какое бы название ни было дано этому платежу, и в силу передачи владения участком. Датой соглашения, даже оформленного позднее, является дата первого платежа.

- 1590. Если при обещании продать был дан задаток, то каждому из договаривающихся предоставляется отступить от обещания, тому, кто дал задаток, теряя его, и тому, кто получил задаток, возвратив его в двойном размере.
 - 1591. Покупная цена должна быть определенной и указана сторонами.
- 1592. Однако цена может быть предоставлена определению третьего лица; если третье лицо не хочет или не может произвести оценки, то продажа считается несостоявшейся.
- 1593. Расходы по совершению договора и другие расходы, относящиеся к продаже, возлагаются на покупателя.

Глава II. Лица, которые могут покупать или продавать

- 1594. Все те, кому закон этого не запрещает, могут покупать или продавать.
- 1595. Договор продажи может совершаться между супругами лишь в следующих трех случаях:
- 1) в случае если один из супругов уступает имущество другому супругу в виде оплаты его прав, при наличии установленной судом раздельности имуществ;
- 2) в случае если уступка, которая делается мужем жене, даже при отсутствии раздельности имуществ, происходит в силу законной причины, как-то: помещение денег, вырученных за ее отчужденную недвижимость, или денег, принадлежащих жене, если эта недвижимость или деньги не входят в общее имущество:
- 3) в случае если жена уступает свое имущество мужу в целях уплаты той суммы, которую она обещала ему в качестве приданого, если не установлена общность имуществ. Но это не затрагивает в этих трех случаях прав наследников договаривающихся сторон, если имеется косвенная выгода.
- 1596. Не могут стать собственниками, в силу судебного решения, ни сами, ни через подставных лиц:
- опекуны собственниками имущества лиц, над которыми они осуществляют опеку;
- доверенные собственниками имущества, продажа которого на них возложена;
- администраторы собственниками имуществ коммуны или публичных учреждений, вверенных их попечению;
- должностные лица собственниками государственных имуществ, продажа которых производится ими в порядке выполнения обязанностей службы.

Глава III. О вещах, которые могут быть продаваемы

1598. Все то, что находится в обороте, может быть продаваемо, если особые законы не воспретили отчуждения.

1599. Продажа чужой вещи является ничтожной; она может дать основание для взыскания убытков, если покупатель не знал, что вещь принадлежит другому лицу.

1600. Нельзя продать наследство живого лица даже с его согласия.

1601. Если в момент продажи проданная вещь уже погибла целиком, то продажа является ничтожной. Если погибла лишь часть вещи, то на выбор приобретателя предоставляется: или отказаться от продажи (т. е. от договора купли-продажи), или потребовать сохранившуюся часть, возбудив вопрос об определении цены посредством распределения всей цены между погибшей и сохранившейся частями».

Отделение III. О подряде

«1787. При возложении на кого-либо выполнения работы по договору может быть установлено, что он предоставит лишь свою работу или свои специальные знания, или что он предоставит также и материал.

1788. В случае если работник предоставляет материал и вещь погибнет каким бы то ни было образом до ее доставки, то гибель идет за счет работника, кроме тех случаев, когда хозяин просрочил принятие вещи.

1789. В случае если работник предоставляет лишь свою работу или свои специальные знания и если вещь погибнет, то работник отвечает лишь за свою вину.

1790. Если в случае, указанном в предыдущей статье, вещь погибнет, хотя бы без всякой вины со стороны работника, до того как работа была принята и без просрочки со стороны хозяина в отношении проверки выполнения работы, то работник не имеет права требовать платы, за исключением тех случаев, когда вещь погибла вследствие пороков материала.

1791. Если дело идет о работе, состоящей из нескольких частей или которая определяется мерой, то проверка может делаться по отдельным частям; работа считается выполненной в тех частях, за которые произведен платеж, если хозяин платит работнику по мере выполненной работы.

1792. Если здание, выстроенное за цену, определенную за выполнение всей работы, погибнет целиком или в части вследствие недостатков постройки и даже вследствие недостатков почвы, то архитектор и подрядчик несут за это ответственность в течение 10 лет».

Глава I. О займе для пользования или о ссуде

Отделение І. О природе займа для пользования

1875. Заем для пользования, или ссуда, есть договор, в силу которого одна из сторон предоставляет другой вещь для пользования, с возложением на взявшего вещь обязанности вернуть ее после пользования.

- 1876. Такой заем является по существу своему безвозмездным.
- 1877. Займодавец остается собственником вещи, данной в заем.
- 1878. Все то, что находится в обороте и что не потребляется путем пользования, может быть предметом этого договора.
- 1879. Обязанности, которые возникают в силу ссуды, переходят к наследникам заимодавца и к наследникам заемщика. Но если заем предоставлен лишь ввиду личных свойств заемщика и ему лично, то его наследники не могут продолжать пользование вещью, данной взаймы.

Контрольные вопросы

- 1. В чем причина возникновения дуализма частного права во Франции?
- 2. Чем отличался по способу регулирования отношений $\Phi \Gamma K$ от $\Phi T K$?
 - 3. Какие виды собственности предусматривает ФГК?
 - 4. Что понимается Кодексом под недвижимым имуществом?
- 5. Какие способы приобретения права собственности предусмотрены $\Phi \Gamma K$?
 - 6. Назовите условия недействительности договоров?
 - 7. Какие особенности купли-продажи предусматривал ФГК?
 - 8. Чем подряд отличался от купли-продажи вещи в будущем?
 - 9. Назовите признаки договора займа?
 - 10. Чем сервитут отличается от узуфрукта?
- 11. Что понималось под спекуляцией и как спекуляция соотносится с договором купли-продажи?
- 12. Какие цели преследовал институт банкротства? Кто мог стать банкротом?

Правовые казусы

1. Поль Легран и Мишель Фуко заключили договор, по которому Легран продавал Фуко свое имение с находящимся на участке домом. Договор был совершен в письменной форме и удостоверен нотариусом. По условиям договора, продавец должен был выехать в течение 15 дней с момента удостоверения договора. Прибывший на 15-й день Фуко обнаружил выезжающие из имения повозки, на которых было погружен весь урожай, а также все садовые скульптуры. Фуко попытался задержать повозки.

Правомерно ли Легран вывозил упомянутые вещи? Законно ли действовал Фуко, препятствуя вывозу из купленного имения вещей? Как разрешить спор?

2. Потье для заработка на зимний период, когда полевые работы были завершены, отправился в город. Поскольку он предполагал отсутствовать три месяца, он договорился с соседом о том, что на время своего отсутствия передаст ему свою корову на правах узуфрукта.

После того, как Потье возвратился домой, сосед вернул ему корову. Однако Потье узнал, что за время его отсутствия корова отелилась. Потье потребовал от соседа вернуть ему приплод — теленка. Законны ли требования Потье? Кто должен нести расходы по

Законны ли требования Потье? Кто должен нести расходы по содержанию приплода? Кому принадлежит теленок?

3. Купец из Нанта заключил договор с торговцем из Ла-Рошели на поставку партии бургундского вина. По условиям договора, вино должно быть разлито в бочки и перевезено при помощи каботажных барж. Первая партия вина была отправлена на барже, которая попала в шторм и затонула близ берега. Вино было испорчено. Купец из Нанта следующую партию вопреки условиям договора отправил сухопутным караваном.

Кто должен нести ответственность за гибель товара? Каковы правовые последствия изменения условий доставки товара?

4. Бозье более 20 лет арендовал первый этаж в доме, принадлежащем господину Мерсье. Бозье владел галантерейным магазином. Поскольку дом был расположен возле ратушной площади, то торговля шла хорошо и магазин приносил доход. В связи с отъездом в другой город Мерсье продал дом господину Нуаре. Нуаре, видя активную торговлю Бозье, решил сам организовать свою лавку. Он вызвал Бозье и объявил, что в связи со сменой собственника дома просит Бозье освободить помещение на первом этаже, поскольку он не является стороной договора.

Какова судьба договора при смене собственника помещения? Как разрешить спор?

5. Компания из Лотарингии заключила договор с перевозчиком из Брюгге, согласно которому последний был обязан доставить пар-

тию зерна в Копенгаген. Оплата должна была состояться в Копенгагене при доставке товара. Поставщик загрузил зерно на баржу, которая должна была отправиться в путь утром. Ночью сильный ветер опрокинул баржу и зерно испортилось.

Кто несет ответственность за порчу зерна? Обязан ли поставщик оплатить расходы перевозчику? Как решить спор на основе ФГК?

6. Жако на распродаже приобрел статую античного бога. Внеся задаток, он договорился прийти за ней завтра, сделав все необходимые для доставки приготовления. Придя получать статую, Жако обнаружил, что ему предлагают забрать скульптуру без пьедестала. Жако обратил внимание продавца на тот факт, что пьедестал и статуя составляют единое композиционное целое. Но аукционист заявил, что статуя продавалась без указания пьедестала и является самостоятельной вещью.

Что представляет собой статуя с пьедесталом? Кто прав в споре?

7. Овца, на которой стояла метка крестьянина Жака, потерялась в лесу и прибилась к стаду его соседа — Жирома. Последний не сразу обнаружил чужую овцу, поскольку его стадо было большое. В конце концов, овца была обнаружена Жаком, который искал ее. Он потребовал вернуть овцу, но Жером предъявил встречное требование — возместить расходы на содержание овцы.

Вправе ли Жером так поступить? Если овца во время нахождения у Жером принесла приплод, кому он будет принадлежать?

8. Французское китобойное судно ранило кита, но при наступлении сумерек потеряло его. Утром кит обнаружился возле берега. Но к этому моменту право на кита оспаривали голландские рыбаки, как хозяева побережья, к которому прибило кита, и бельгийские моряки, как первые заметившие кита возле берега.

Кому принадлежит кит? Как разрешить вопрос по ФТК?

9. Ксавье поручил Тулону починить крепостную стену его родового замка. Тулон целое лето выполнял работы, частично используя

материал, предоставленный Ксавье, а частично тот материал, который приобретал сам. 1 сентября он пригласил Ксавье на приемку выполненной работы. Но Ксавье к назначенному сроку не явился — он задержался в результате повреждения моста от разлива реки и явился только 2 сентября. Однако вышедшая из берегов река, из-за которой задержался Ксавье, подмыла ров и обрушила часть стены, которую ремонтировал Тулон.

Кто должен нести ответственность по договору? Как определить, чьим иждивением выполнялась работа? Какое значение имеет факт опоздания Ксавье?

10. Болонье, будучи ростовщиком, дал взаймы Паганелю 30 локтей арабского шелка. Шелк должен был пойти на украшения салона на ежегодной ярмарке. В результате несчастного случая Паганель попал в тяжелое материальное положение и, чтобы не попасть в долговую яму, вынужден был продать шелк. Болонье, узнав об этом, потребовал возврата шелка от покупателя, которому продал Паганель.

Имел ли права Болонье требовать шелк от покупателя? Какие последствия влечет заключение договора займа?

Тесты

- 1. Каким актом регулировались торговые отношения?
- а) Французский гражданский кодекс 1804 г.;
- б) Французский торговый кодекс 1807 г.;
- в) Ордонанс о торговле 1673 г.
- 2. По какой системе был построен ФГК?
- а) пандектной;
- б) институциональной;
- в) общего права.
- 3. Вексель удостоверял:
- а) любое долговое обязательство;
- б) ничем не обусловленное обязательство заплатить подателю векселя;
- в) обязательство заплатить при указании в векселе основания платежа;

- 4. Спекулянт тот, кто:
- а) покупает по более дешевой цене, а перепродает по более дорогой;
 - б) препятствует свободному товарному обращению;
 - в) скупает все товары для собственного потребления.
- 5. Максимальные цены были установлены Национальным конвентом:
 - а) на мясо, масло, соль, сахар;
 - б) хлеб, сыр, ром;
 - в) бобы, пшеницу, рожь, сахарную свеклу.

Темы эссе

- 1. Франция как страна законодатель новой правовой системы.
- 2. Дуализм французского права: источники, причины, тенденции.
- 3. Система вещных прав во французском праве.

Понятийный аппарат

Декре́т — правовой акт, постановление органа власти или должностного лица.

Негоциант — оптовый купец, оптовый посредник, торговец, переговорщик, коммерсант, ведущий крупные торговые операции, главным образом международные, предприниматель.

Ливр — денежная единица Франции, бывшая в обращении до $1799 \ \Gamma.$

Конвент — законодательный орган (фактически наделенный неограниченными полномочиями) во время Великой французской революции (1792—1795).

Муниципалитет — орган местного самоуправления, административно-территориальная единица (город, район, поселок, деревня).

Сервиту́т (лат. *servitus, servitutis* — подчиненное положение) — ограниченное право пользования чужой вещью в земельных отношениях.

Узуфрукт (лат. *usus* — использование, *fructus* — доход) — разновидность личного сервитута, вещное право пользования чужим иму-

ществом с присвоением приносимых им естественных плодов (урожая, приплода, полезных ископаемых и т.п.), промышленных и денежных доходов (продукции, арендной платы, предпринимательских доходов и т.д.).

Фрахт (нем. *Fracht*, англ. *freight*) — в праве: обусловленная договором или законом плата за перевозку груза.

Эшевен — должностные лица в северных городах феодальной Франции с административными и судебными функциями.

Источники

- 1. Документы по истории Великой французской буржуазной революции. В 2 т. Москва : МГУ, 1990—1992.
- 2. Конституционные и законодательные акты буржуазных государств XVII—XIX вв. Москва : Госюриздат, 1957.
- 3. Хрестоматия по всеобщей истории государства и права. Москва : Гардарика, 1996.

Литература

- 1. *Акопян, В. 3.* История стран Западной Европы в 2 ч. Часть 2. Франция. Испания: учебник для академического бакалавриата / В. 3. Акопян, В. В. Зюзин, Г. Ю. Лебедев. 2-е изд., перераб. и доп. Москва: Издательство Юрайт, 2019.
- 2. *Вологдин, А. А.* История государства и права зарубежных стран в новое время: учебное пособие для академического бакалавриата / А. А. Вологдин. Москва: Издательство Юрайт, 2019.
 - 3. Государство и право Парижской коммуны. Москва, 1971.
- 4. *Дойчер, И.* Незавершенная революция. Москва : Интер-Версо, 1991.
- 5. Документы истории Великой французской революции. Т. 1. Москва, 1990.
- 6. *Карлейль*, *Т.* История французской революции. Москва, 1991.
- 7. *Ливанцев*, *К. Е.* История государства и права зарубежных стран. Англия (1640—1871), Франция (1789—1871) / К. Е. Ливанцев, Г. П. Беляева. Ленинград, 1967.

- 8. *Манфред, А. 3.* Великая французская буржуазная революция XVIII в. Москва, 1956.
 - 9. Манфред, А. З. Наполеон Бонапарт. Москва, 1980.
- 10. *Манфред*, *А*. 3. О природе якобинской власти // Вопросы истории. 1969. № 4.
- 11. Манфред, А. 3. Три портрета эпохи Великой французской революции. Москва, 1989.
- 12. *Попова, А. В.* История государства и права зарубежных стран нового и новейшего времени : учебник и практикум для прикладного бакалавриата / А. В. Попова. Москва : Издательство Юрайт, 2019.
 - 13. Протоколы Парижской Коммуны. В 2 т. Москва, 1959.
 - 14. Робеспьер, М. Статьи и речи. Москва, 1959.
- 15. Саньяк, Φ . Гражданское законодательство французской революции 1789—1804. Москва, 1928.
- 16. Юшкевич, В. Наполеон на поприще гражданского права и законодательства. Москва, 1905.

Тема 7. Гражданское и торговое право Германии

В конце XVIII — начале XIX вв. на территории бывшей Священной Римской империи образовалось около полусотни разных небольших государственных образований, которые в результате наполеоновских войн в 1815 г. сложились в образование под названием Германский союз. В середине века после Прусско-Австрийской войны последовало политическое объединение германских земель в единое государственное образование, центром которого являлась Пруссия.

В XIX в. Германия не располагала единым законодательством в сфере частного права. Гражданские правоотношения регулировались многочисленными местными правовыми актами городов и земель. Эти местные законы по своему содержанию более соответствовали феодальному прошлому, и серьезно затрудняли развитие буржуазных отношений. В дополнение к местным законам применялось также и видоизмененное римское право, кодифицированное Юстинианом. Принятое 18 августа 1896 г. и вступившее в силу с 1 января 1900 г. Гражданское уложение Германии (ГГУ) открыло новую страницу в мировом праве. Его концепция повлияла на многие страны континентальной Европы, Латинской Америки и Азии.

ГГУ было построено по пандектной системе, предполагавшей разделение норм права материального и права процессуального. Кроме того, эта система также выделяла «Общую часть», которая включала общие положения для всего кодекса, положения о субъектах права и объектах гражданских прав, о самих правах, их осуществлении и защите, и «Особенную часть», объединяющую отдельные институты обязательственного, наследственного и т.п. права.

Общеземское уложение для прусских государств 1794 г.1

ЧАСТЬ І

Титул 1. О лицах и их правах вообще

- «§ 1. Человек, поскольку он пользуется определенными правами в гражданском обществе, именуется лицом.
- § 2. Гражданское общество состоит из многих меньших, взаимно связанных природой или законом,.. обществ и сословий.
- § 6. Лица, которым в силу рождения, предназначения или основного занятия принадлежат рапные права в обществе, составляют вместе одно сословие государства.
- § 7. Члены каждого сословия имеют в качестве таковых... определенные права и обязанности».

Титул 7. Держание и владение

- «§ 1. Кто имеет физическую возможность распоряжаться вещью с исключением других (лиц), тот имеет вещь в своем держании и называется держателем ее.
- § 2. Голым держателем именуется тот, кто держит вещь только с намерением распоряжаться ею для другого лица или от имени последнего.
- § 3. Владельцем вещи называется тот, кто держит вещь с намерением распоряжаться ею для себя..».

Титул 8. О собственности

«§ 1. Собственниками называют тех, кто управомочен по собственной власти лично или через третье лицо распоряжаться вещью или правом, с исключением третьего лица.

¹ Прусское земское уложение в отличие от местного права и ранее издаваемых «законов для отдельных провинций (бывших государств)» действовало на территории всего тогдашнего прусского королевства. Этот памятник права, созданный в эпоху разложения феодальных отношений в Европе, испытал известное влияние буржуазной идеологии. Но в целом оно оставалось образцовым феодальным кодексом. См.: Хрестоматия по всеобщей истории государства и права : учеб. пособие / под ред. 3. М. Черниловского, В. Н. Садикова. М., 1994.

- § 2. Предметом собственности является все, что может быть предоставлено в исключительное пользование отдельного лица.
- § 3. Вещи, от пользования которыми в силу их природы нельзя исключить других лиц, не могут быть предметом собственности отдельных лиц.
 - § 4. Оказанное относится к вещам, исключенным из оборота законом.
- § 6. Каждый, кто не лишен законом этого права, может приобретать собственность лично или через другого.
- § 9. К полной собственности принадлежит право владеть вещью, пользоваться ею и отказаться от нее.
- § 13. Поскольку это не предписано специально законом, собственник никому не обязан давать отчет об использовании своей вещи.
- § 14. Если полная собственность на вещь принадлежит нескольким лицам, то налицо общая собственность.
- § 16. Собственность является разделенной, если относящиеся ж ней разные права принадлежат разным лицам.
- § 17. Поскольку нескольким лицам сообща принадлежит одно из этих прав, то общей собственностью является право, а не вещь.
- § 21. Собственность именуется ограниченной, если собственнику разрешены только определенные способы использования его права.
- § 25. Ограничения собственности могут быть установлены природой, законами или волеизъявлениями.
- § 26. Поэтому допустимо и правомерно всякое использование собственности, если им не поражаются добросовестно приобретенные права другого и не преступаются ограничения, установленные законами.
- § 29. Государство может ограничить частную собственность своих граждан только тогда, когда этим предотвращается значительный ущерб других граждан или самого государства, иди для других граждан или государства возникнет заметная выгода; в обоих случаях собственник не должен понести никакого убытка.
- § 30. Далее тогда, когда предотвращаемый ущерб или возникающая выгода государства или его других граждан заметно превышают убыток, понесенный собственником вследствие ограничения.
- § 31. Однако в последнем случае государство должно позаботиться о том, чтобы ограничиваемый собственник получил полное возмещение за понесенный ущерб.
- § 34. Поскольку использование какой-нибудь вещи необходимо в интересах общего блага, государство может предписать использование ее, карая в уголовном порядке пренебрежение последним».
- Титул 9. О приобретении собственности вообще и о непосредственных способах приобретения ее в особенности

- «§ 1. Внешние действия, которыми приобретается собственность, определяют разные способы приобретения собственности.
 - § 3. Для приобретения собственности требуется взятие ее во владение.
- § 4. Отсюда исключаются случаи, в которых закон связывает приобретение собственности исключительно с определенным событием или волеизъявлением.
- § 350. Наследство умершего или объявленного умершим состоит из совокупности всех оставленных им вещей, трав и обязанностей.
- § 353. Вся чужая собственность или ее прирост, которые находятся в держании умершего, не принадлежат к его наследству.
- § 364. К нему не относятся также лены и фидеикомиссы, которые принадлежали лицу, оставившему наследство.
- § 367. В случае смерти или объявления умершим наследство переходит к тем, кого призывают к этому законные волеизъявления лица, оставившего наследство, или три отсутствии таких волеизъявлении предписания закона».
- Титул 11. О титулах для приобретения собственности, которые основываются на договорах между живыми
- «§ 1. Сделка купли-продажи есть договор, которым одна сторона обязывается уступить право собственности на вещь, а другая уплатить за нее определенную денежную сумму.
- § 3. Собственник вещи может быть принужден к продаже последней вопреки своей воле только тогда, когда третье лицо имеет особое право требовать приобретения ее в силу специальных законов, договоров или обязывающих собственника завещательных распоряжений.
- § 4. Также государство может принудить кого-либо к продаже его вещи только тогда, когда это необходимо для общего блага.
- § 7. При возникающем недостатке зерна государство для предотвращения угрожающего голода вправе принудить собственника запаса зерна вымести последние на продажу, однако с условием, что его собственные потребности будут покрыты».

Титул 17. Об общей собственности

- «§1. Общее право собственности имеется тогда, когда право собственности на вещь (или право) нераздельно принадлежит нескольким лицам.
- § 2. При общей собственности, предполагается, что каждый собственник имеет равное с другими право на общую вещь».

Титул 18. О разделенной собственности

«§ 1. Если собственность разделена (тит. 8, § 16—20), то те, кому принадлежит доля в праве распоряжаться вещью, но не принадлежит право пользоваться ей, называются верховными собственниками.

- § 2. Распоряжаться вещью верховный и пользующийся собственники могут только совместно, но не в отдельности без привлечения и одобрения другого.
- § 3. Относящееся к собственности право совладения не может быть реализовано до тех пор, пока пользующийся собственник не утратит своего права на вешь.
- § 4. Право пользования вещью принадлежит исключительно пользующемуся собственнику.
- § 5. Последний, следовательно, может употреблять вещь с тем, однако, чтобы не были умалены права, принадлежащие верховному собственнику.
- § 6. Пользующийся собственник вправе извлекать все выгоды, которые может получить из вещи, не нарушая ее существа.
- § 8. Пользующийся собственник не вправе производить такие изменения вещи, которые уничтожают ее, как таковую.
- § 11. Пользующийся собственник несет все падающие на вещь обычные и чрезвычайные повинности, без привлечения верховного собственника».

Германское гражданское уложение 18 августа 1896 г.1

Книга первая

Общая часть

Раздел первый. Лица

Глава первая. Физические лица

- «1. Правоспособность человека возникает с окончанием рождения.
- 2. Совершеннолетие наступает с окончанием двадцать первого года жизни.
- 6. Может быть объявлен недееспособным: 1) тот, кто вследствие душевной болезни или слабоумия не может заниматься своими делами; 2) тот, кто своей расточительностью подвергает себя или свое семейство опасности впасть в состояние крайней нужды; 3) тот, кто вследствие пьянства не может заботиться о своих делах или подвергает себя или семейство свое опасности впасть в состояние крайней нужды, или же угрожает безопасности других.
- 7. Тот, кто постоянно проживает в одном месте, имеет в этом месте свое место жительства: место жительства может быть одновременно в нескольких местах; место жительства теряется, когда с намерением отменить его оставляют место проживания...
- 10. Жена следует месту жительства мужа. Она не следует ему, если муж избирает место жительства за границей в таком месте, куда жена за ним не последует и не обязана следовать.

-

 $^{^{1}}$ Гражданское уложение Германской империи. СПб., 1898.

Законный ребенок следует месту жительства отца, незаконный — месту жительства матери, усыновленный — месту жительства усыновителя».

Глава вторая. Юридические лица

- Общества
- «1. Общие постановления
- 21. Общество, которое не имеет целью ведение хозяйственного предприятия, приобретает гражданскую правоспособность через внесение его в реестр обществ при подлежащем суде.
- 22. Общество, которое имеет целью ведение хозяйственного предприятия, приобретает правоспособность, если нет особых на то имперских постановлений через концессию от правительства. Право даровать концессию принадлежит тому союзному государству, в пределах которого общество имеет свое местожительство.
- 24. Местом жительства общества считается то место, в котором находится правление его, если не постановлено иного.
- 25. Устройство правоспособного общества определяется его уставом, насколько оно не обусловливается нижеследующими правилами.
- 26. Общество должно иметь правление. Правление может состоять из нескольких лиц. Правление есть представитель общества на суде и вне суда. Оно занимает положение законного представителя. Объем его полномочий может быть ограничен уставом...
- 27. Правление назначается постановлением общего собрания членов общества. Правление во всякое время может быть сменено с сохранением за ним права на выговоренное вознаграждение. Право на сменение может быть ограничено уставом наличностью серьезного основания к сменению; таким основанием служит в особенности грубое нарушение обязанностей или неспособность к правильному ведению дел...
- 41. Общество может быть закрыто постановлением общего собрания. Для этого требуется большинство трех четвертей голосов явившихся членов, если устав не предусматривает иного.
- 42. Общество лишается правоспособности по объявлении его несостоятельным.
- 43. Общество может быть лишено правоспособности, если вследствие противозаконного постановления общего собрания или благодаря противозаконному образу действий правления оно угрожает общественным интересам.
- 54. К обществам, не имеющим гражданской правоспособности, применяются постановления о товариществах. По сделке, заключенной от имени такого общества с третьим лицом, перед последним отвечает лицо, заключившие сделку; если ее заключили несколько лиц, то они отвечают как совокупные должники».
 - II. Учреждения

- «80. Для возникновения правоспособного учреждения требуется кроме акта учреждения утверждение его тем союзным государством, в пределах которого учреждение должно иметь свое место жительства...
- 87. Если осуществление цели учреждения стало невозможным или если оно стало угрожать общественным интересам, то соответствующие органы власти могут дать ему другое назначение или закрыть его».

Раздел второй. Вещи

- «90. Вещами настоящий закон признает только телесные предметы.
- 100. Доходами признаются плоды и вещи или права, а также выгоды от использования вещи или права».

Раздел третий. Юридические сделки

Глава первая. Дееспособность

- «104. Лишены дееспособности лица:
- 1) не достигшие семилетнего возраста;
- 2) находящиеся в состоянии болезненного расстройства душевной деятельности, исключающего свободу волеизъявления, если это состояние по природе своей непреходящего свойства;
 - 3) лишенные дееспособности вследствие душевной болезни.
- 105. Волеизъявление недееспособного лица ничтожно. Ничтожно также изъявление воли, совершенное в бессознательном состоянии или в состоянии временного расстройства душевной деятельности.
- 106. Несовершеннолетний, достигший семилетнего возраста, ограничен в дееспособности в соответствии с п. 107—113.
- 107. Для действительности изъявления воли несовершеннолетнего, которое не сводится единственно к приобретению юридической выгоды, требуется согласие его законного представителя.
- 108. Действительность сделки несовершеннолетнего, заключенной без необходимого согласия законного представителя, зависит от последующего ее одобрения представителем.
- 114. Лица, ограниченные в дееспособности вследствие слабоумия, расточительства, алкоголизма, а также лица, временно находящиеся под опекой на основании п. 1906, приравниваются по своей дееспособности к несовершеннолетним, достигшим семилетнего возраста».

Глава вторая. Волеизъявление

- «116. Изъявление воли не признается ничтожным, когда лицо, изъявляющее ее, умалчивает о том, что действительная воля его отлична от выраженной. Изъявление ничтожно, если оно должно быть обращено к другому лицу и последнему известна не выраженная вовне действительная воля противной стороны.
- 117. Если волеизъявление, которое должно обращено к другому лицу, с согласия последнего сделано лишь для вида, то оно ничтожно.

- 118. Изъявление воли, совершенное без серьезного намерения, в расчете, что отсутствие такого намерения будет замечено противной стороной, ничтожно.
- 119. Кто при изъявлении воли заблуждался относительно содержания изъявления или кто вообще не имел намерения учинить изъявления такого содержания, тот может оспаривать смешанное изъявление, когда следует предположить, что при знакомстве с истинным положением дела или при разумной оценке положения он не учинил бы такого изъявления. Заблуждением, касающимся содержания заявления, признается также заблуждение в тех свойствах лица или вещи, которые считаются существенными...
- 123. Волеизъявление, сделанное под влиянием злонамеренного обмана или противоправной угрозы, может быть оспорено.
- 125. Сделка, совершенная с нарушением предписанной законом формы, ничтожна.
- 133. При толковании волеизъявления должно исследовать истинную волю сторон, а не придерживаться одного буквального смысла выражений...
- 138. Сделка, нарушающая правила общественной нравственности, ничтожна. Ничтожна в особенности сделка, по которой одно лицо, пользуясь нуждой, легкомыслием или неопытностью другого, взамен каких-либо услуг со своей стороны выговаривает или заставляет предоставить себе или третьему лицу имущественную выгоду, размеры которой настолько превосходят ценность услуг, что выгода при данных обстоятельствах дела представляется явно несоразмерной оказанным услугам».

Глава третья. Договор

- «145. Если кто-либо предложит другому заключение договора, то он связывает себя этим предложением, если только он особо не оговорил, что не связывает себя этим предложением
- 154. Пока стороны не согласились относительно всех пунктов договора, относительно которых по заявлению хотя бы одной их них должно состояться соглашение, договор при сомнении не считается заключенным. Соглашение относительно отдельных пунктов не связывает сторон, хотя бы это соглашение было изложено письменно. Если стороны условились облечь договор в письменную форму, то при сомнении предполагается, что договор не заключен, пока не составлен письменный акт.
- 157. Договор следует толковать согласно требованиям доброй совести и обычаям гражданского оборота».

Раздел шестой. Осуществление прав. Самозащита

- «226. Не допускается осуществления прав, если целью такого осуществления может быть только причинение вреда другому.
- 227. Не считается противозаконным действие, совершенное в состоянии необходимой обороны. Необходимой обороной признается та защита, кото-

рая требуется для отражения от себя или от другого наличного неправомерного нападения».

Книга вторая

Обязательственное право

Раздел первый. Содержание обязательств

Глава первая. Удовлетворение по обязательствам

- «241. На основании обязательств кредитор вправе требовать от должника совершения определенного действия. Исполнение может заключаться и в воздержании от действия.
- 242. Должник обязан производить исполнение добросовестно, сообразуясь с обычаями гражданского оборота...
- 249. Кто обязан возместить ущерб, тот должен восстановить состояние, которое существовало бы, если бы обстоятельство, обязывающее к возмещению, не наступило. Если обязанность возместить ущерб возникла вследствие повреждения, причиненного человеку или вещи, то кредитор может вместо восстановления прежнего состояния потребовать необходимую для восстановления денежную сумму.
- 251. Если восстановление прежнего состояния невозможно или недостаточно для удовлетворения кредитора, лицо, обязанное возместить вред, должно вознаградить кредитора деньгами.
- 254. Если наступлению вреда способствовала вина потерпевшего, то обязанность к возмещению и размер его зависят от обстоятельств, в частности от того, насколько вред был обусловлен преимущественно той или другой стороной.
- 275. Должник отстраняется от обязанности чинить удовлетворение, поскольку оно стало невозможным в силу обстоятельства, которое наступило после возникновения обязательства и за которое он не отвечает. Невозможности, наступившей после возникновения обязательства, равняется субъективная невозможность для должника, наступившая после возникновения обязательства.
- 282. При споре о том, виновен ли должник в невозможности исполнения обязательства, бремя доказывания лежит на должнике».

Раздел второй

Обязательства, возникающие из договоров

Глава первая. Заключение договора. Содержание договора

- «305. Для возникновения обязательства на основании сделки или для изменения содержания обязательства необходимо заключение договора, если законом не установлено иное.
- 306. Договор, по которому невозможно учинить удовлетворение, недействителен.

313. Договор, по которому одна сторона обязуется передать другой право собственности на недвижимое имение, должен быть облечен в форму нотариального или судебного акта. Договор, заключенный без соблюдения этой формы, становится действительным во всем объеме, когда последует заявление вотчинному установлению о переуступке недвижимости и внесении перехода в вотчинную книгу».

Глава вторая. Обоюдный договор

- «320. Кто обязался по обоюдному договору, тот может отказывать в должном удовлетворении противной стороне до учинения ею встречного удовлетворения, разве бы он обязан был учинить удовлетворение первым...
- 323. Если удовлетворение, которое обязан учинить один из участников обоюдного договора, становится неисполнимым в силу обстоятельства, за которое не отвечает ни он, ни противная сторона, то обязанный к такому удовлетворению лишается притязания на встречное удовлетворение..».

Раздел седьмой. Отдельные обязательства

Глава первая. Купля. Мена

- «433. По договору купли продавец обязуется передать вещь покупщику и поставить ему право собственности на нее. Продавец права обязан поставить покупщику проданное право и, если оно предъявляет правомочия на владение вещью, то передать вещь. Покупатель обязан уплатить продавцу условленную цену и взять у него купленную вещь...
- 446. С передачей проданной вещи риск ее гибели или случайного ухудшения переходит на покупателя. Со времени передачи покупателю принадлежат все выгоды от вещи и ложатся на него ее обременения...
- 459. Продавец вещи отвечает перед покупателем за то, что ко времени перехода риска на покупщика вещь свободна от таких недостатков, которые уничтожили или умалили бы ее ценность или пригодность к обычному употреблению или к такому употреблению, которое имелось в виду при заключении договора. Незначительное уменьшение цены или пригодности не принимается во внимание. Продавец отвечает и зато, что в момент перехода страха вещь обладает качествами, за которые он принял на себя ручательство при продаже.
- 482. Продавец отвечает лишь за определенные недостатки (коренные недостатки), и притом только, если они обнаружатся в течение определенных сроков (сроки очистки). Коренные недостатки и сроки очистки определяются издаваемым с согласия союзного Совета императорским указом...
- 497. Если продавец при заключении договора купли выговорил себе право купить вещь обратно, то с заявлением продавца покупателю, что он желает воспользоваться своим правом, обратная купля считается состоявшейся...

- 503. Право обратной купли может осуществляться по отношению к поземельным участкам в течение тридцати лет после соглашения об удержании за продавцом этого права...
- 504. Кто имеет преимущественное право на покупку вещи, может осуществить это право, если обязанное лицо заключает с третьим лицом договор на продажу этой вещи».

Глава третья. Наем. Аренда

- «535. По договору найма наймодатель обязывается предоставить нанимателю пользование отданной в наем вещью на время найма. Наниматель обязан вносить наймодателю условленную наемную плату.
- 544. Если жилище или другое помещение, предназначенное для пребывания в нем людей, таково, что пользование им сопряжено со значительной опасностью для здоровья, то наниматель имеет право отступиться от договора найма без соблюдения срока, установленного для предупреждения об отказе, хотя бы он при заключении договора знал о состоянии помещения или отказался от прав, предоставленных ему на случай такого состояния нанятого помещения...
- 549. Наниматель не вправе без разрешения наймодателя предоставить третьему лицу пользование нанятой вещью, в частности от себя отдавать вещь внаем (поднаем)...
- 559. Наймодатель поземельного участка имеет в обеспечение своих требований по договору требований по договору найма закладное право на вещи, внесенные нанимателем...
- 671. Если отданный внаем поземельный участок по передаче его нанимателю отчуждается наймодателем третьему лицу, то со времени перехода права собственности приобретатель вступает в права и обязанности наймодателя, возникающие из отношений по найму.

Если приобретатель не исполняет этих обязанностей, то наймодатель отвечает за убытки, которые обязан возмещать приобретатель, в качестве поручителя, отказавшегося от возражения о предварительном взыскании с главного должника..».

Глава шестая. Наем услуг

- «611. По договору найма услуг лицо, обещающее услуги, обязуется оказывать условленные услуги, а противная сторона уплатить условленное вознаграждение. Предметом договора найма услуг могут быть всякого рода услуги.
- 612. Вознаграждение считается молчаливо обусловленным, если по обстоятельствам дела на услугу можно было рассчитывать только за вознаграждение...
- 615. Если наниматель, имеющий правомочия по договору найма услуг, промедлит с принятием услуг, то нанявший может требовать вознаграждения

за неоказанные вследствие промедления услуги, не будучи притом обязан оказывать их впоследствии...

- 618. Наниматель обязан так приспособлять и содержать помещения, устройство их и орудия, которые он предоставляет при исполнении работ, и так вести работы... чтобы служащий был огражден от опасности для здоровья и жизни настолько, насколько это возможно по свойству работ. Если служащий входит в круг домашних нанимателя, то последний обязан принять все меры по устройству жилых помещений и спален и по доставлению продовольствия, а также по распределению времени работы и отдыха, необходимые для ограждения здоровья и нравственности служащего и соблюдения требований религии. Если наниматель не исполняет своих обязанностей по ограждению здоровья и жизни служащих, то при определении его обязанности к возмещению понесенного нанявшимся вреда соответственно применяются правила ст. 842—846, установленные на случай совершения недозволенных действий...
- 624. Если наем заключен на всю жизнь служащего или на срок свыше пяти лет, то по истечении пяти лет нанявшийся имеет право заявить о прекращении им договора.
- 626. При наличии уважительной к тому причины каждая сторона вправе во всякое время заявить о прекращении ею найма.
- 627. ...Нанявшийся может заявить о прекращении им договора только под условием, чтобы наниматель имел возможность иным путем обеспечить себе необходимые условия, разве для несвоевременного условия отказа были уважительные причины. Если предупреждение о прекращении договора заявлено несвоевременно без таких причин, то нанявшийся отвечает перед нанимателем за причиненный ущерб».

Глава двадцать третья. Недозволенные действия

- «823. Кто умышленно или по неосторожности противоправно лишит жизни человека, причинит ему телесное повреждение или расстройство здоровья, посягнет на его свободу, собственность или какое-либо другое право, тот обязан возместить причиненный этим вред. Равную обязанность несет тот, кто нарушил закон, ограждающий личную безопасность другого. Если по содержанию такого закона возможно невиновное нарушение его, то обязанность возместить причиненный вред возлагается только при наличии вины.
- 826. Кто умышленно причинит вред другому способом, противным добрым нравам, тот обязан возместить ему этот вред.
- 842. Ответственность за вред, причиненный недозволенным действием, направленным против личности потерпевшего, простирается и на те невыгодные последствия, которые это действие повлечет за собой для имущественного положения или преуспеяния потерпевшего.
- 843. Если вследствие телесного повреждения или расстройства здоровья потерпевшей лишится трудоспособности, или его трудоспособность по-

нижена, или потребности его повысились, то потерпевший должен получить вознаграждение..».

Книга третья. Вещное право

Раздел первый. Владение

- «854. Владение вещью приобретается достижением действительного господства над вещью. Соглашения прежнего владельца с приобретением достаточно для приобретения владения последним, коль скоро приобретатель поставлен в такое положение, при котором он имеет возможность осуществить свое господство над вещью.
- 855. Если кто-то осуществляет господство над вещью в интересах другого лица в его доме или на его предприятии, или при подобных к тому условиях, при которых он должен подчиняться указаниям другого лица относительно вещи, то владельцем признается только то, другое лицо.
 - 857. Владение переходит по наследству.
- 858. Кто захватывает чужое владение помимо воли владельца или нарушает спокойное владение его, тот действует противозаконно (запрещенное самоуправство). Владение, достигнутое путем запрещенного самоуправства, есть владение порочное.
 - 859. Владелец может силой противиться запрещенному самоуправству...
- 868. Если кто-либо владеет вещью в качестве пользовладельца, закладодержателя, арендатора, нанимателя, хранителя или на основании подобного тому отношения, в силу которого он на время вправе или обязан по отношению к другому лицу владеть известной вещью, то это другое лицо также признается владельцем (посредственное владение)».

Раздел третий. Право собственности

Глава первая. Содержание права собственности

- «903. Собственник вещи властен, насколько тому не препятствует закон или права третьих лиц, обращаться с вещью по своему усмотрению и устранять других от всякого на нее воздействия.
- 905. Право собственника земельного участка простирается как на пространство, находящееся над поверхностью, так и на недра земли, расположенные под нею. Собственник не может, однако, воспретить воздействие, происходящее на такой высоте или в такой глубине, что устранение его не представляет для него интереса.
- 906. Собственник земельного участка не может воспретить проникновения к нему с другого участка газов, паров, запаха, дыма, копоти, теплоты, шума, сотрясения и других тому подобных воздействий, если такое воздействие не стесняет его или стесняет только в незначительной мере в пользовании своим участком или же обусловливается таким использованием означенного другого участка, которое соответствует обычному по местным условиям и по положению участка пользованию.

907. Собственник поземельного участка может требовать, чтобы на смежных участках не возводились или сохранялись такие сооружения, относительно которых с достоверностью можно предвидеть, что существование их или пользование ими будут иметь своим последствием недопустимое воздействие на его участок...».

Глава третья. Приобретение и потеря права собственности на движимые вещи

- «929. Для передачи права собственности на движимую вещь необходимо, чтобы собственник передал отчуждаемую вещь приобретателю и оба они были бы согласны в том, что от одного к другому переходит право собственности. Если приобретатель уже владеет вещью, то достаточно одного соглашения о переходе права собственности.
- 932. Через отчуждение, осуществленное согласно п. 929, приобретатель становится собственником отчужденной вещи, хотя бы вещь не принадлежала отчуждателю, разве приобретатель не действовал недобросовестно в то время, когда применительно к настоящим правилам он должен был бы приобрести право собственности.
- 946. Если движимая вещь будет соединена с поземельным участком так, что она станет существенной составной частью этого участка, то право собственности на поземельный участок простирается и на эту вещь».

Глава четвертая. Притязания, основанные на праве собственности

«985. Собственник может требовать от владельца выдачи вещи.

- 986. Владелец может отказать в выдаче вещи, если он или посредственный владелец, от которого он производит свое право на владение, управомочены на владение по отношению к собственнику...
- 1006. Владелец движимой вещи предполагается ее собственником. Это предположение не имеет силы против прежнего владельца, у которого вещь украдена или иным способом утрачена..».

Глава пятая. Права пользовладения

- «1030. Вещь может быть обременена таким образом, чтобы тот, в чью пользу установлено обременение, имел право извлекать все выгоды от пользования вещью (пользовладение)...
 - 1036. Пользе владелец управомочен на владение вещью.
- 1037. Он не вправе переделывать вещь либо подвергать ее существенным изменениям.
- 1051. Если образ действия пользовладельца дает основание опасаться существенного нарушения прав собственника, то собственник может требовать представления обеспечения».

Раздел шестой. Право преимущественной купли

«1094. Земельный участок может быть обременен таким образом, чтобы тот, в чью пользу установлено обременение, имел по отношению к собственнику право преимущественной купли».

Раздел седьмой. Вотчинные повинности

- «1105. Поземельный участок может быть обременен таким образом, чтобы лицо, в чью пользу установлено обременение, периодически получало из участка известное удовлетворение (вотчинная повинность)...
- 1191. Недвижимое имение может быть обременено с тем, чтобы лицу, в чью пользу установлено обременение, была уплачена определенная денежная сумма из участка (вотчинный долг).
- 1109. Вотчинный долг может быть установлен с тем, чтобы в определенные периодические сроки из участка уплачивалась определенная денежная сумма (рентный долг)».

Контрольные вопросы

- 1. Назовите основные черты права собственности по ГГУ?
- 2. Что такое «владение»? Чем владение отличается от собственности?
 - 3. Что такое «держание»? Чем держание отличается от владения?
 - 4. Назовите виды владения?
 - 5. Каковы способы защиты права собственности?
 - 6. Как защищалось владение и держание?
 - 7. Что такое «приобретательная давность»?
- 8. В чем отличие приобретательной давности от исковой давности?
- 9. С какого момента переходило право собственности на вещь, отчужденную по договору купли-продажи?
- 10. Когда по договору отчуждения переходил риск гибели вещи на другое лицо?
 - 11. Что такое «шикана»?
- 12. Какие действия квалифицировались недозволенными? Назовите их последствия.
 - 13. Назовите условия действительности договоров?

Правовые казусы

1. Владелец магазина по продаже посуды обратился в суд с иском к ряду аналогичных магазинов, торгующих посудными изделиями. Суть спора заключалась в следующем. Истец, пользуясь тем, что имел хорошие связи с оптовыми поставщиками, продавал посуду из фарфора по цене ниже, чем это делали продавцы остальных магази-

нов. На этом основании между ними часто возникали конфликты. Истец получил крупный заказ на поставку сервиза из китайского фарфора от богатого помещика. Для полной комплектации заказа истцу не хватало ряда изделий, которые он нашел в других магазинах. Однако, узнав, для чего ему нужны именно эти изделия, продавцы подняли цену в пять раз.

Правомерно ли поступили продавцы-ответчики? Какие права были нарушены в данном случае? Какой иск может предъявить истец?

2. Во время войны Пруссии с Австрией купец Брюдер заключил договор на снабжение прусской армии фуражом. Основной предмет снабжения состоял в доставке овса для лошадей. Брюдер закупил для этих целей 200 т овса. Однако в результате внезапного отступления прусской армии Брюдер не смог вывезти весь закупленный фураж. Чтобы товар не пропал, Брюдер заключил договор хранения овса с местным постоялым двором, хозяин которого мог использовать часть овса для своих нужд.

Пользуясь тем, что в период военных действий цены на овес резко поднялись, хозяин постоялого двора продал австрийской армии значительную часть овса по высокой цене. После того как австрийская армия отступила, вернулись прусские войска и купец Брюдер. Хозяин постоялого двора вернул часть овса, а недостающую часть восполнил деньгами по той цене, которая существовала в момент сдачи овса на хранение.

Брюдер, узнав о реализации сданного на хранение овса по высокой цене, заявил требование о возврате полученной прибыли.

Имел ли право хозяин постоялого двора продавать овес? Имело ли значение то, что хозяин двора возвратил Брюдеру денежный эквивалент за проданный овес? Как должен быть разрешен спор?

3. Торговец углем Мунк продал партию угля Фишеру с условием, что если к моменту прибытия угольной баржи у Фишера будет оставаться уголь, то он будет обязан загрузить его на прибывшую баржу. Мунк вернет Фишеру деньги. В момент прибытия баржи Фишер отказался выполнять распоряжения Мунка, мотивировав тем, что уголь, купленный у Мунка, смешался с партией другого угля, полученного по другому договору от другого торговца.

Правомерен ли отказ Фишера? Как поступить Мунку? Какова природа заключенного договора между Мунком и Фишером?

4. Шюле заключил договор на поставку партии зерна с оптовым торговцем Класманом. По условиям договора, зерно должно было передано в порту Гамбурга. Шюле доставил зерно на пристань, где должна была быть осуществлена погрузка на судно Класмана. Товар прибыл в конце дня и грузчики уже закончили работу. Ночью случился шторм и часть зерна была повреждена. Класман отказался принимать подпорченную партию. Шюле возражал, что он выполнил свое обязательство, поскольку доставил зерно на пристань, и не его вина в том, что грузчики отказались грузить товар вечером.

Кто прав в данном споре? Когда переходит право собственности на товары?

5. Нуждающийся студент принес старьевщику свой поношенный лапсердак. Старьевщик предварительно оценил вещь в две марки. Но студент, чтобы выручить за него больше, незаметно вложил в карман монету и попросил покупателя оценить качество ткани. Старьевщик, нащупав монету, по ее размеру понял, что это монета достоинством в десять марок. Студент согласен был продать лапсердак за шесть марок. Хлопнув по рукам, они заключили договор. Однако при передаче лапсердака студент, еще раз осмотрев его, вынул монету. Старьевщик возразил, что монета является принадлежностью вещи и предлагалась к продаже вместе с вещью.

Кто прав в данном споре? Оцените условия возникновения договора? Можно ли признать договор недействительным?

6. У маклера Берга на рынке пропали золотые часы. Возвращаясь вечером домой, Берг случайно столкнулся с человеком, который пытался продать разные вещи по сходной цене. Среди предложенных вещей Берг узнал свои часы и потребовал их вернуть, поскольку они были украдены. Торговец возразил, что эти часы он выменял на рынке у другого продавца за набор столового сервиза, и отказался возвращать. Тогда Берг отнял часы. Торговец обратился в полицию.

Как должен решить спор полицейский? Как должен решить спор суд?

7. Владелец сельскохозяйственной латифундии обратился с требованием к владельцу фабрики, которая была возведена на прилегающем к латифундии участке о прекращении загрязняющих выбросов фабрики. Угольный дым ветром сносимый на земли латифундии причинял вред посевным культурам.

Владелец фабрики отказался что-либо предпринимать, поскольку дым разносит ветер, над которым он не властен.

Кто прав в данном споре? Если спор дойдет до суда, какое решение может принять суд? Что должен учесть суд при разрешении спора?

8. Шнитке очень нравились золотые часы, которые носил Киршнер. Несколько раз Шнитке предлагал Киршнеру продать часы, но получал отказ. В очередной раз, когда Киршнер должен был платить очередной взнос за купленный в рассрочку дом, Шнитке предложил хорошую цену за часы, и Киршнер согласился. Получив оговоренную сумму, Киршнер отцепил часы от золотой цепочки, на которой они висели, и передал Шнитке. Однако Шнитке потребовал, чтобы часы были переданы вместе с цепочкой.

Кто прав в данном споре? Оцените часы и цепочку с точки зрения классификации «главная вещь — принадлежность».

9. Шварц заключил договор на перевозку партии товара в пользу Цандлера. Когда настала пора исполнения, Шварц отказался от договора и сослался на ст. 626 и 627 ГГУ.

Оцените действия Шварца с точки зрения соответствующих норм $\Gamma\Gamma V$?

Тесты

- 1. Кто такой канцлер?
- а) глава государства в Германии;
- б) руководитель высшего судебного органа;
- в) руководитель верхней палаты парламента;
- г) министр финансов.
- 2. Что такое «рейхстаг»?
- а) верхняя палата парламента;

- б) нижняя палата парламента;
- в) министерство иностранных дел;
- г) орган местного самоуправления.
- 3. Пандектная система ГГУ предполагала:
- а) построение Кодекса на основе отдельных частей (книг);
- б) выделение общей и особенной части;
- в) инкорпорирование законодательного материала в кодекс.
- 4. Виндикация это:
- а) истребование имущества из чужого незаконного владения;
- б) устранение препятствий, не связанных с лишением владения;
- в) признание права на владение.
- 5. Переход права собственности при купле-продаже происходил:
- а) после заключения договора;
- б) после передачи вещи от продавца к покупателю;
- в) после оплаты покупателем суммы по договору.

Темы эссе

- 1. Становление и развитие правовой системы в Германии в 1871—1919 гг.
 - 2. Характеристика вещного права Германии после принятия ГГУ.

Понятийный аппарат

Акцепт — ответ (согласие) на предложение (оферту) заключить договор.

Акцептант — лицо дающее акцепт, либо лицо, принявшее на себя обязательство уплатить по предъявленному счету, векселю.

Аваль — вексельное поручение, в силу которого лицо (авалист), совершившее поручение, принимает ответственность за выполнение обязательства одним из обязанных по векселю лиц (акцептантом, векселедателем, индоссантом).

Автономия воли — свобода волеизъявления, чаще всего реализующаяся при заключении договора (свободе заключать или не за-

ключать договор; свободе определять его условия, свободе выбирать контрагента).

Вещное право (лат. *jus in rem*) — субъективное гражданское право, объектом которого является вещь. Лицо, обладающее вещным правом, осуществляет его самостоятельно, не прибегая для этого к каким-либо определенным действиям, содействию других обязанных лиц.

Владение — одна из центральных категорий вещного права, различно интерпретировавшаяся в разные периоды и в различных правовых системах государств и стран. Владение (possessio) — это прежде всего фактическое и телесное обладание вещью.

Владелец — лицо, которое имеет право владеть и пользоваться имуществом, исключая право распоряжения.

Владелец законный — это сам собственник, среди правомочий которого есть и право владеть.

Владелец незаконный — это тот, кто не имеет по каким-либо причинам права собственности, но относится к вещи как к своей.

Векселедатель — лицо, выпустившее в обращение бездокументарный вексель, обязательство уплаты по которому учтено (зафиксировано) оператором счетов.

Векселедержатель — владелец векселя, имеющий право на получение указанной в нем суммы денег.

Вексельный регресс — право обратного требования со стороны индоссанта, оплатившего опротестованный вексель, к предыдущим индоссантам и векселедателю, которые несут по векселю солидарную ответственность.

Вексель — ценная бумага, содержащая ничем не обусловленное обязательство векселедателя (простой вексель) либо иного указанного в векселе плательщика (переводной вексель) выплатить по наступлении предусмотренного срока полученные взаймы денежные суммы.

Дееспособность — способность физического лица (гражданина, иностранца, апатрида, беженца) приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их.

Диспозитивный метод — метод правового регулирования, основанный на свободе, частной инициативе и равенстве субъектов правоотношений. Действие нормы закона носит субсидиарный характер.

Долевая ответственность — ответственность нескольких должников по одному обязательству, при которой каждый отвечает только за свою долю, при выполнении своей части обязательства освобождается от ответственности перед кредитором (в отличие от совместной, в том числе солидарной, ответственности).

Домицилий (домициль) — основное место проживания физического лица. Может относиться и к юридическому лицу. Различаю домициль происхождения (в Великобритании — это домициль отца), домициль в силу закона (у жены по домицилю мужа) и домициль выбора (например, при желании построить дом в другой стране с целью проживания в нем).

Императивный метод — метод правового регулирования, основанный на повелении, настоятельном требовании, не допускающем иного толкования.

Индоссамент — передаточная надпись на ценной бумаге, векселе, чеке, коносаменте и т.п., способ передачи векселя, при котором владелец векселя (индоссант) передает его новому владельцу (индоссату).

Конклюдентные действия — действия лица, выражающие его волю установить правоотношение (например, совершить сделку), но не в форме устного или письменного волеизъявления, а поведением, по которому можно сделать заключение о таком намерении.

Коносамент (connaissement, или bill of lading) — документ, необходимый в транспортных операциях. Перевозчик выдает его по требованию того, кто осуществляет погрузку товара.

Оферта — адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определенно и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, который примет это предложение.

Пандекты (по латыни — дигесты) — систематизированный сборник отрывков из работ самых ранних римских юристов.

Плательщик — лицо, которому должно быть сделано представление согласно инкассовому поручению. Лицо (например, банк), которому векселедатель на основе заключенного между ними договора поручения может поручить произвести платеж по векселю.

Правоспособность — способность иметь гражданские права и нести обязанности (признается в равной мере за всеми субъектами права — и физическими и юридическими лицами).

Пролонгация — продление срока действия (договора или векселя).

Регресс — обратное требование о возмещении уплаченной суммы, предъявленное одним лицом к другому — обязанному лицу.

Ремитент — первый векселедержатель (обозначенный в качестве получателя в самом векселе). Лицо, в пользу которого выписана тратта.

Собственник — это лицо, которое владеет, пользуется и распоряжается определенным имуществом.

Совместная (не солидарная) ответственность — чаще всего возникает при неделимости обязательства, а также при семейном подряде. Аналогично солидарной ответственности все должники остаются обязанными до полного возвращения долга, однако регрессного права требования одного из должников при выполнении им обязательства в полном объеме, к другим должникам не возникает.

Солидарная ответственность — такая совместная ответственность нескольких должников, при которой все должники остаются обязанными до полного возвращения долга.

Субсидиарная ответственность — дополнительная ответственность, которую несет лицо в соответствии с законом, иными правовыми актами или условиями обязательства по отношению к ответственности другого лица, являющегося основным должником.

Субъект права — лицо физическое или юридическое, обладающее по закону способностью иметь и осуществлять права и юридические обязанности. Характеризуется правовым статусом.

Тратта — переводный вексель. Плательщиком по нему обычно является не векселедатель, а третье лицо — акцептант (обычно — банк), который путем акцепта принимает на себя безусловное обязательство осуществить плату.

Форс-мажор — возникновение чрезвычайных и неотвратимых обстоятельств, результатом которых является невыполнение условий договора.

Фидеикомисс — в германском праве завещательное распоряжение, в силу которого какое-нибудь имущество, обычно недвижимое, должно оставаться во владении семьи неотчуждаемым и переходить в определенном порядке наследования.

Цессия — (cession — уступка) — передача владельцем другому лицу некой вещи или права требования в связи с договором, которым он обладает, в обмен на уплату ее денежной стоимости или на другую вещь.

Источники

- 1. Гражданское уложение Германской империи 1900 г. / Хрестоматия по всеобщей истории государства и права. Москва : Гардарика, 1996.
- 2. Сборник документов по всеобщей истории государства и права. Ленинград : Высшая школа, 1977.

Литература

- 1. *Аннерс*, Э. История европейского права. Москва : Наука, 1994.
 - 2. Жидков, О. А. История буржуазного права. Москва, 1971.
- 3. Гражданское и торговое право (энциклопедический словарь Брокгауза и Ефрона) в 10 т. Том 1. «абандон» «Болонский университет» / С. М. Барац [и др.]; составитель В. А. Белов. Москва: Издательство Юрайт, 2019.
- 4. Вологдин А. А. История государства и права зарубежных стран в 2 т : учебник и практикум для академического бакалавриата / А. А. Вологдин. 5-е изд., испр. и доп. Москва : Издательство Юрайт, 2015.
- 5. *Меринг*, Φ . История Германии с конца Средних веков / Φ . Меринг ; переводчик И. И. Скворцов-Степанов. Москва : Издательство Юрайт, 2019.
- 6. *Попова, А. В.* История государства и права зарубежных стран нового и новейшего времени : учебник и практикум для прикладного бакалавриата / А. В. Попова. Москва : Издательство Юрайт, 2019.
- 7. *Савельев В. А.* Германское гражданское уложение : учебное пособие. Москва, 1994.
- 8. *Цвайгерт*, *К*. Введение в сравнительное правоведение в сфере частного права / К. Цвайгерт, Х. Кетц. Москва : Международные отношения, 1998.

Раздел III. РАЗВИТИЕ ГРАЖДАНСКИХ И ТОРГОВЫХ ИНСТИТУТОВ НОВЕЙШЕГО ВРЕМЕНИ (XX век)

Тема 8. Гражданское и торговое право в Англии

В Англии действует статутное право — письменное право в форме официальных документов, исходящих от законодателя. Нормы статутного права включают акты законодательных органов (статуты) и акты делегированного законодательства (подзаконные ведомственные нормативные акты, которые принимаются органами исполнительной власти в соответствии с установленным порядком в пределах делегированных им полномочий).

Несмотря на вековые традиции прецендетного права, в настоящее время общепринято, что статутное право имеет определенные преимущества перед судебным прецедентом. Если прецедент противоречит закону, то суды обязаны применить закон.

К основным источникам, кроме законодательства и судебного прецедента, сегодня относят и правовые документы Европейского Союза.

К дополнительным источникам права принято относить: обычаи, прошедшие проверку временем; авторитетные публикации в области права; судебные отчеты; каноническое право; римское право; материалы Правовой комиссии.

В Великобритании действует неписаная конституция, которая включает нормы статутного права (например, Хабеас корпус акт 1679 г., Билль о правах 1689 г., Закон о престолонаследии 1701 г., Законы о парламенте 1911 и 1949 гг.) и нормы общего права.

В сфере частного права к основным законам относятся следующие:

- Закон о партнерствах 1890 г.;
- Закон о налоге с прироста капитала 1992 г.;
- Закон о компаниях 1985 г. (обобщил все ранее принятые акты о компаниях 1844, 1855, 1862, 1897, 1900, 1929 и 1948 гг., Закон об акционерных компаниях 1856 г. Документ содержит 747 статей и множество приложений).

Основной закон о компаниях дополняется рядом законов, также имеющих важное значение:

- Закон о предотвращении мошенничества с инвестициями 1958 г.;
- Закон о доходе и налогообложении корпораций 1970 г.;
- Руководство по налогу на добавленную стоимость 1980 г.;
- Закон об арбитраже 1979 г.;
- Закон о наименовании компаний 1985 г.;
- Закон о правилах торговли 1973 г.;
- Закон об ограничении свободы торговли.

На основе торговых обычаев Англии появились такие хозяйственные образования, как партнерства, представительства и др.

Закон о недобросовестных условиях договора 1977 г.

«26. Договоры о международной поставке.

- (1) Ограничения, налагаемые настоящим Законом на пределы, в которых лицо может исключить или ограничить ответственность посредством ссылки на какое-либо условие договора, не применяются к ответственности, возникающей по такому договору, какой описан в подразделе (3) ниже.
- (2) Условия такого договора не подчиняются любому требованию разумности согласно разделам 3 и 4; и ничто в Части II настоящего Закона не требует того, чтобы включение условий такого договора было добросовестным и разумным для наличия у них силы.
- (3) С учетом подраздела (4) этому описанию договора соответствует такой договор, чьими характеристиками являются следующие:
- (а) или это договор купли-продажи товаров, или это договор, по которому или во исполнение которого переходит право владения или право собственности на товары; и
- (b) он заключен сторонами, чьи места ведения коммерческой деятельности (или, если они таковых не имеют, их обычные места пребывания) находятся на территории различных государств (острова Ла-Манша и остров Мэнсчитаются для этой цели государствами, отличными от Соединенного Королевства).
 - (4) Договор подпадает под действие подраздела (3) выше, только если
- (а) или товары, являющиеся предметом договора, на момент его заключения перевозятся или будут перевезены с территории одного государства на территорию другого; или
- (b) действия, составляющие оферту и акцепт, были совершены на территории различных государств; или
- (c) договор предусматривает то, что товары должны быть доставлены на территорию иного государства, чем то, на чьей территории были совершены эти действия.
 - 27. Оговорки о выборе права.

- (1) В случае, когда правом, применимым к договору, лишь в силу выбора сторон является право любой части Соединенного Королевства (и помимо этого выбора им являлось бы право какой-либо страны за пределами Соединенного Королевства), разделы со 2 по 7 и с 16 по 21 настоящего Закона действуют как часть права, применимого к договору.
- (2) Настоящий Закон имеет силу, несмотря на любое условие договора, которое применяет или имеет целью применить право какой-либо страны за пределами Соединенного Королевства, когда (порознь или вместе):
- (а) [такое] условие представляется суду, арбитру или третейскому судье навязанным в целом или в основном с целью дать право стороне, навязывающей его, уклониться от действия настоящего Закона; или
- (b) при заключении договора одна из сторон выступала как потребитель и являлась тогда обычно пребывающим в Соединенном Королевстве лицом, и существенные шаги, необходимые для заключения договора, были предприняты там же ей ли или другими в ее интересах.
- (3) При применении подраздела (2) выше к Шотландии, параграф (b) заменяется следующим
- (b) договор является потребительским договором, как он определен в Части II настоящего Закона, и потребитель на день, когда был заключен договор, являлся обычно пребывающим в Соединенном Королевстве лицом, и существенные шаги, необходимые для заключения договора, были предприняты там же им ли или другими в его интересах».

АКТ о доверительных собственниках 2000 г.

«Глава 29

Настоящим актом вносятся изменения в законодательство о доверительных собственниках (трасти) и лицах, обладающих инвестиционными полномочиями доверительного собственника, а также законодательство, регулирующее смежные с данной отраслью отношения (23 ноября 2000 года).

Да будет установлено ее величеством королевой по совету и с согласия лордов духовных и светских и общин Парламента настоящего созыва и в силу полномочий следующее:

Часть 1. Обязанность проявлять заботу

- 1. (1) Во всех случаях, когда исполнение обязанности проявлять надлежащую заботу (duty of care) лежит на доверительном собственнике, последний обязан проявлять подобную заботу и применять для этого все навыки, а именно:
- (а) все специальные познания и опыт, которыми обладает доверительный собственник, и (b) все специальные познания и опыт, наличие которых можно ожидать у лица, являющегося профессиональным доверительным собственником или осуществляющим предпринимательскую деятельность в качестве доверительного собственника.

Часть 2. Инвестирование

- 3. (1) В соответствии с положениями настоящего Акта доверительный собственник имеет право осуществлять любые виды инвестирования в том случае, если он обладает абсолютным правомочным титулом доверительного собственника на имущество.
- (2) Право, предусмотренное пунктом 1 настоящей статьи, именуется общим полномочием инвестирования.
- 4. (1) При осуществлении права инвестирования, возникающего как в случаях, предусмотренных настоящей статьей, так и в иных случаях, доверительный собственник должен действовать в соответствии со стандартными критериями инвестирования.
- 5. (1) До начала осуществления прав инвестирования... доверительный собственник должен получить и рассмотреть надлежащие и соответствующие стандартным критериям инвестирования рекомендации по вопросам порядка осуществления полномочий, если не предусмотрено иное.
 - Часть 4. Агенты, уполномоченные лица и попечители
- 11. (1) В соответствии с положениями настоящего Акта доверительный собственник имеет право передавать как полностью, так и частично свои полномочия иным лицам с тем, чтобы последние действовали как агенты доверительного собственника. <…>
- 14. (1) В соответствии с пунктом 2 настоящей статьи, пунктом 2 статьи 15, статьей 29 и статьей 32 настоящего Акта доверительный собственник имеет право уполномочивать лицо осуществлять функции агента доверительного собственника на таких условиях, как вознаграждение, и иных условиях, установленных доверительным собственником.
 - (3) Условиями агентского соглашения являются:
 - (а) предоставление агенту права назначать замену;
- (b) ограниченная ответственность агента или лица, замещающего агента, перед доверительным собственником, или бенефициаром;
- (с) предоставление агенту права самостоятельно действовать в случаях возникновения конфликта интересов. <···>
- 16. (1) В соответствии с положениями настоящей статьи доверительный собственник имеет право:
- (а) управомочивать лицо действовать в качестве уполномоченного лица в отношении той части трастового фонда (за исключением закрепленной земли), которую определит доверительный собственник;
- (b) предпринимать все необходимые действия, чтобы обеспечить переход титула на часть управляемого имущества уполномоченному лицу.
- (1) В соответствии с положениями настоящей статьи доверительный собственник имеет право управомочивать лицо действовать в качестве попе-

чителя в отношении той части трастового фонда, которую определит доверительный собственник.

(2) Попечителем трастового имущества является лицо, которое обеспечивает сохранность имущества либо документов, связанных с трастовым имуществом. <···>

Часть 5. Вознаграждение

- 28. (2) В соответствии с трастовым соглашением доверительный собственник имеет право на вознаграждение за оказание услуг, даже если данные услуги могли быть предоставлены лицом, не являющимся профессиональным доверительным собственником. <···>
- 31. (1) Доверительный собственник: (а) имеет право на получение вознаграждения из трастового фонда;
- (b) имеет право на выплату из трастового фонда суммы, размер которой соответствует размеру понесенных доверительным собственником убытков при исполнении своих обязанностей».

Английский закон о купле-продаже товаров 1979 г.

- «Статья 8 (1) Цена в договоре продажи может быть установлена соглашением или соглашением может быть установлен способ определения цены, если она определяется сложившейся между сторонами практикой.
- (2) Когда цена не определена таким способом, как указано в части (1), покупатель обязан уплатить разумную цену.

Что считать разумной ценой — это вопрос факта, определяемый обстоятельствами каждого конкретного случая.

Статья 14. Подразумеваемые условия о качестве.

- (1) За исключением того, что предусмотрено настоящим разделом и последующим разделом 15 или любым иным предписанием, в договоре куплипродажи отсутствует подразумевание условие о качестве или пригодности вещи для использования ее в определенных целях.
- (2) Когда продавец продает товары в порядке профессиональной деятельности, существует подразумеваемое простое условие, что поставленные в соответствии с договором товары имеют удовлетворительное качество.
- (2A). Для целей настоящего Закона под товарами удовлетворительного качества понимаются такие, которые соответствуют стандартам, который любое разумное лицо посчитает удовлетворительными, имея ввиду описание товаров, цену (если она соответствующая) и любые другие существенные обстоятельства.
- (2В) Для целей настоящего Закона качество товаров включает их состояние и следующие (среди прочих) для соответствующих случаев аспекты качества:
- (а) пригодность для целей, ради которых товары подобного рода обычно поставляются;

- (в) внешний вид и завершенность для использования;
- (с) отсутствие видимых недостатков;
- (d) безопасность и
- (е) прочность.
- (2С) Термин, используемый в п.2, не применяется к любому недостатку, который приводит к ненадлежащему качеству товаров,
 - (а) если продавец специально обратил на него внимание покупателя;
- (в) если покупатель произвел осмотр товаров, в ходе которого указанный недостаток должен был быть выявлен;
- (с) при продаже по образцу, если простой осмотр образца мог выявить недостаток.

Статья 21. Продажа товара не собственником.

- (1) В соответствии с настоящим Законом, если товары проданы лицом, не являющимся собственником, и продающим товары без полномочий или согласия собственника, покупатель не приобретал лучшего права, чем имел продавец, при условии, что собственник своим поведением не показал, что он не возражает против того, чтобы продавец совершил сделку без полномочий на продажу.
 - (2) Ничто в настоящем Законе не затрагивает:
- (а) положений Закона о факторах или иного положения, которое позволяло бы предполагаемому собственнику товаров распоряжаться ими так, как если бы он был их собственником.

Статья 23. Когда продавец имеет оспоримое право собственности на товары, и это право не было оспорено в момент купли-продажи, покупатель приобретает право собственности на товар при условии, что он действовал добросовестно и не знал о том, что право собственности продавца имело недостаток.

Статья 29 ч. 1 — Вопрос о том, обязан ли покупатель вступить во владение товарами или продавец обязан их выслать покупателю, зависит в каждом конкретном случае от явно выраженных или подразумеваемых условий договора.

Часть 3 — Если в соответствии-с договором продажи продавец обязан выслать товары покупателю, но время доставки их не установлено, продавец обязан выслать их в течение разумного срока.

Часть 5 — Требование или предложение доставки могут рассматриваться как недействительные, если не совершены в разумное время; что считать разумным временем, является вопросом факта.

Статья 247. Соответствие предложения договору. Предложение исполнения (tender) должно быть безусловным и в точном соответствии с содержанием договора, и лицо, от которого оно исходит, должно сделать или быть готовым и согласным сделать все необходимое с его стороны для того, чтобы полностью исполнить договор.

Статья 282. Нарушение договора. Когда сторона в договоре, обязанная произвести исполнение, без законного оправдания не исполняет своего обязательства, то договор является нарушенным.

Статья 345. Отказ от договора. Когда из договора вытекают взаимные обязательства и если одна сторона:

либо не выполнить предварительного или взаимного условия (§ 121);

либо словами или действиями обнаружит, что она не намерена исполнить своего обязательства по договору;

либо лишит себя возможности исполнить свое обязательство,

то другая сторона может отказаться от договора и последний в силу этого прекращается.

Статья 347. Содержание договора. Вопрос о том, является ли постановление договора:

условием, с наступлением которого прекращается договор; или

обязательством, нарушение которого дает потерпевшей стороне право считать, что договор отпал (§345);или обязательством, нарушение которого дает лишь право требовать возмещения убытков (простое условие), — есть вопрос толкования для суда».

Закон о компаниях 2006 г.

«Если в уставе компании (a company's articles) не содержится ограничений целей ее деятельности, считается, что цели деятельности не ограничены.

Если вносятся изменения в устав или делается заявление об изменении целей деятельности компании,

- (а) должно быть подано уведомление регистратору компаний;
- (б) после получения уведомления регистратор вносит изменения в реестр;
- (в) уведомление не имеет силы до внесения сведений об изменении устава в реестр.

Любое подобное уведомление не затрагивает прав и обязанностей компании и не влияет на процессуальные права как в пользу, так и против компании.

Статья 39. Правомочия компании.

Любое действие компании считается действительным и не подлежит оспариванию по основанию отсутствия правомочий, указанных в уставе (a company's constitution) компании.

Этот раздел применяется и к благотворительным организациям (Раздел 42).

Статья 40. Полномочия директоров связывать компанию своими действиями

В интересах лица, добросовестно ведущего дела с компанией, полномочия директоров обязывать компанию своими действиями или уполномочивать

других лиц на совершение таких действий, не подвергаются ограничениям, содержащимся в уставе (а company's constitution) компании.

Для этих целей —

- (а) лицо, «ведущее дела» с компанией, понимается как сторона по сделке или иному юридическому действию, по которому компания выступает стороной;
 - (б) лицо, ведущее дела с компанией,

не обязано запрашивать информацию о наличии ограничений полномочий директоров связывать своими действиями компанию или уполномочивать других лиц на эти действия;

- (11) считается добросовестным, пока не доказано обратное;
- (111) не считается недобросовестным только на том основании, что лицо знало, что совершаемая сделка выходит по уставу компании за рамки полномочий директоров.

Ссылки на ограничения полномочий директоров, предусмотренные уставом компании (а company's constitution), включают ограничения, вытекающие из:

- (a) решения компании (a resolution of the company) или решения пайщиков любого класса паев, или
- (б) соглашения между членами компании или между пайщиками любого класса паев.

Настоящий раздел не затрагивает права любого члена компании предъявить иск для прекращения действия, выходящего за пределы полномочий директоров. Но такой иск не затрагивает обязательств компании по исполнению уже заключенной сделки.

Настоящий раздел не затрагивает ответственности компании, возникшей вследствие действий директоров или любых иных лиц, на основании превышения ими полномочий директоров.

Настоящий раздел применяется к:

Разделу 41 (сделки с директорами или связанными с ними лицами);

Разделу 42 (благотворительные организации)».

Акт о договорах (права третьих лиц) 1999 г.

Глава 31

«Настоящим Актом устанавливаются положения, придающие юридическую силу условиям договора в пользу третьих лиц (11 ноября 1999 года).

Да будет установлено ее величеством королевой по совету и с согласия лордов духовных и светских и общин Парламента настоящего созыва и в силу полномочий следующее:

1. (1) В соответствии с положениями настоящего Акта лицо, не являющееся стороной по договору (третье лицо), имеет право на принудительное осуществление условий договора в свою пользу в случаях, если:

- (а) это предусмотрено договором, или
- (b) в соответствии с пунктом 2 настоящей статьи условие имеет целью предоставление выгоды данному лицу. <···>
- (5) В целях осуществления условий договора в свою пользу третьему лицу должны быть предоставлены все возможные средства правовой защиты.».

Контрольные вопросы

- 1. Каковы основные черты правовой системы Англии?
- 2. Что такое «прецедент»?
- 3. Чем прецедент отличается от статута?
- 4. Что такое «доктрина *ultra vires*» и какие существуют особенности ее применения?
 - 5. Какие виды юридических лиц существуют в праве Англии?
- 6. Какие требования предъявляются к названию компании по праву Англии?
 - 7. Что такое «предприятие» и каково его правовое положение?
 - 8. Какие виды убытков существуют в английском праве?
 - 9. Кого могут признать несостоятельным в Англии?
- 10. Что понимают под доверительной собственностью? Сравните категории «доверительная собственность» и «право собственности».
 - 11. Что такое «траст»?
 - 12. В чем заключаются особенности договорного права Англии?
- 13. Чем отличается договор в континентальном праве от соглашения в праве Англии?

Правовые казусы

1. С акционерной компанией был заключен договор на поставку лесоматериалов. Дополнительным соглашением к договору было оговорено, что компания возведет из поставленных лесоматериалов мост через овраг. Поскольку работы по возведению моста были выполнены с замечаниями и в нарушении срока, к компании был предъявлен иск.

Акционерная компания возражала в суде, мотивируя тем, что по уставу «целью компании является производство, покупка и продажа лесоматериалов», считала заключенный ею договор строительного подряда недействительным.

Раскройте содержание доктрины ultra vires. Решите дело по праву США, Англии.

2. Английская компания направила оферту в адрес американской предпринимательской корпорации с предложением создать совместное предприятие (*Joint venture*). В процессе проведения переговоров, выяснилось, что по закону о предпринимательских корпорациях штата Нью-Йорк (введен в действие с 1 сентября 1963 г.) корпорация является юридическим лицом, а английская компания действует в качестве лица фактического, поскольку не желает оплачивать сбор, взимаемый по Закону о компаниях 1985 г.

Юристы американской корпорации заявили, что, совместное предприятие можно создать только между лицами юридическими.

Обладает ли правами юридического лица организация, не регистрированная в качестве такового в установленном законом порядке? Может ли быть создано совместное предприятие организациями, одна из которых не обладает правами юридического лица?

3. Компания-продавец, согласно заключенному договору была обязана поставить товар не позднее 15 дней с момента подписания договора. Покупатель был обязан произвести оплату товара в течение 12 дней с момента вручения товара. В результате товар был доставлен покупателю с просрочкой в 25 дней.

Какие сроки исковой давности должны быть применены? Что измениться, если покупатель произвел авансовый платеж до момента получения продукции?

4. Имея в собственности автомастерскую, г-н Бекер зарегистрировал частную компанию «Бекер Дж. & Лтд» с уставным капиталом в 10 тыс. фунтов. Акции компании в количестве 100 штук были распределены между г. Бекером (97 акций), его женой (1 акция) и двумя сыновьями (по акции каждому).

Мастерская была продана Бекером компании «Бекер Дж. & Лтд» в рассрочку на три года. Для модернизации мастерской компания выпустила облигационный заем, который полностью приобрел сам Бекер.

Через год компания объявила себя банкротом.

Вся сумма активов была достаточна для удовлетворения требований привилегированного кредитора (г-на Бекера). Требования простых кредиторов оставались неудовлетворенными.

Простые кредиторы стали оспаривать право Бекера на получение удовлетворения.

Какова самая распространенная теория юридического лица и в чем ее суть? В чем отличие положения акционера от облигационера? Какое решение должен принять суд?

5. Компания «Бим бразерс» предложила компании «Свит» приобрести свои акции в количестве 10 тыс. шт. по цене 2 долл. за акцию. Получив указанное предложение, компания «Свит» созвала общее собрание акционеров для решения этого вопроса. За день до собрания правление компании «Свит» получило письмо от компании «Бим бразерс» об отзыве сделанного предложения. Однако поскольку собрание специально созывалось для решения данного вопроса, оно было проведено и принято положительное решение о покупке предложенного пакета акций. Узнав об этом, компания «Бим бразерс» отказалась продавать, считая, что между компаниями договор не возник.

Как решить спор по законодательству США и Англии?

6. Фермер к началу уборки урожая приобрел у производителя трактор, который оказался с дефектом двигателя. В результате несколько полей, урожай на которых был продан по долгосрочному договору еще год назад, оказался неубранным и погиб.

Какие требования может предъявить фермер к производителю?

7. Джонсон, убирая намолоченный урожай пшеницы, вместе со своими скирдами взял скирду соседа. Когда сосед узнал об этом и предъявил требование о возврате скирды, Джонсон указал, что не имеет возможности вернуть ему хлебную скирду, поскольку обмолоченный хлеб уже пущен в пекарное производство и выпечен хлеб.

Кому принадлежит хлеб, сделанный из скирды соседа? Как разрешить ситуацию?

8. Компания «Астон» поставила компании «Вильямс» 30 т рапсового семени. Платеж за поставленный товар должен быть совершен

после оценки экспертной организацией «Стандарт» уровня жиров в семени. Через месяц после поставки «Астон» обратилась за оплатой, но получила ответ, что оплата не может быть совершена, поскольку до сих пор нет оценки уровня жиров. Между тем экспертная организация отчет не предоставила, поскольку находилась в процессе банкротства.

Заключен ли договор, если стороны не договорились о цене товара? Как определить цену товара в рассматриваемой ситуации? Каков порядок расторжения договора?

9. Английский покупатель приобрел кормовое зерно у фермерского хозяйства. Зерно должно было быть поставлено на барже в течение месяца. При заключении договора фермер передал покупателю сертификат о качестве зерна. При погрузке на баржу кормовое зерно было смешано с другим зерном, которое было поражено грибковым заболеванием.

Может ли покупатель отказаться от договора? Кто несет риск гибели товара?

Тесты

- 1. Основным источником права Англии является:
- а) постановление Парламента;
- б) Указы королевского двора;
- в) судебные прецеденты;
- г) акты международного права.
- 2. Доверительный собственник имеет право:
- а) на выплату из трастового фонда суммы, размер которой соответствует размеру собственником убытков;
- б) получение из трастового фонда суммы внесенной им при учреждении данного фонда;
- в) на замену одного имущества, переданного в трастовый фонд, другим имуществом.
 - 3. Отказ от исполнения заключенного договора возможен, если:
- а) другая сторона проявит намерение не исполнять своего обязательства;

- б) другая сторона предоставит ненадлежащее исполнение;
- в) другая сторона объявит себя банкротом.
- 4. Прецедент это:
- а) случай или событие, имевшее место в прошлом и служащее примером или основанием для последующих действий в настоящем;
- б) решение вышестоящего суда, обязательное для нижестоящего суда;
- в) решение любого суда, вынесенное раньше и обязательное для всех судебных решений в последующем.
- 5. Доктрина, руководствуясь которой в англосаксонских странах суды могут освободить должника от исполнения обязательства, называется доктриной:
 - а) «несоразмерности выгод»;
 - б) тщетности договора;
 - в) неизменности обстоятельств.
- 6. Доверительный собственник в Великобритании и США несет ответственность за надлежащее управление имуществом перед:
 - а) выгодоприобретателем;
 - б) учредителем;
 - в) государством.
 - 7. Право англосаксонских стран подразделяет условия договора:
 - а) на естественные;
 - б) случайные;
 - в) сложные;
 - г) простые;
 - д) существенные.

Темы эссе

- 1. Развитие деликтного права в странах общего права.
- 2. Тенденция развития торгового права в современную эпоху в Англии.
 - 3. Особенности договорного права в странах общего права.

Понятийный аппарат

Аукционист — агент по продаже имущества на публичном аукционе.

Брокер — агент, привлекаемый для ведения переговоров между сторонами для заключения договора.

Деликтное право (*law of torts*) — институт англо-американского обязательственного права, в основе которого лежат частные правонарушения.

Деликтоспособность — способность лица нести самостоятельную имущественную ответственность за причиненный вред.

Доверительная собственность (*trust*) — фидуциарное правоотношение, в рамках которого одно лицо — доверительный собственник (трасти) осуществляет управление имуществом, переданным ему другим лицом — учредителем траста, выступая в отношениях с третьими лицами в качестве собственника этого имущества и неся одновременно ответственность перед лицом, являющимся выгодоприобретателем (бенефициарием), т. е. лицом, в интересах которого учрежден траст.

Договорное право (*contract law*) — институт англо-американского обязательственного права, в основе которого лежат договоры.

Дуализм частного права — наличие в частном праве тесно связанных отраслей гражданского и торгового права.

Исключительная лицензия на изобретение — лицензия, по которой исключительное право использования изобретения на определенной территории, определенным способом и на определенный срок предоставляется только ее приобретателю (лицензиату).

Исполнитель (*executor*) — в странах общего права лицо, названное в завещании наследодателем в качестве распорядителя наследства и утвержденное судом в этом качестве.

Конкурентное право — совокупность норм права, направленных на борьбу с ограничениями конкуренции и недобросовестной конкуренцией — wettbewerbsrecht (по немецкой терминологии), аналог antitrust law.

Общее право — англо-американское (англо-саксонское) право, *common law*.

Солиситор — агент, имеющий подразумеваемое полномочие получать повестки и выступать в суде от имени своего клиента.

Трест — объединение, в котором участники утрачивают не только коммерческую, но и производственную, а нередко и юридическую самостоятельность.

Фактор — агент, которому передаются товары с целью их продажи.

Источники

Гражданское, торговое и семейное право капиталистических стран : сборник нормативных актов: гражданские и торговые кодексы / под редакцией В. К. Пучинского, М. И. Кулагина. — Москва, 1987.

Литература

- 1. Вишневский, А. А. Банковское право Англии. Москва, 2000.
- 2. Дубинчин, А. А. Английское контрактное право : практическое пособие для российского юриста: заключение договора. Москва, 2010.
 - 3. Дженкс, Э. Английское право. Москва, 1947.
- 4. *Богдановская*, И. Ю. Закон в английском праве. Москва, 1987.
- 5. История стран Западной Европы в 2 ч. Часть 1. Великобритания. Германия : учебник для академического бакалавриата / А. П. Горбунов [и др.] ; под общей редакцией А. П. Горбунова, В. П. Ермакова, С. И. Линца. 2-е изд., перераб. и доп. Москва : Издательство Юрайт, 2019.
- 6. *Корякин, В. М.* Гражданское и торговое право зарубежных стран в схемах и таблицах : учебное пособие / Корякин В. М. Москва : Проспект, 2016.
- 7. *Матвеев*, *Ю. Г.* Англо-американское деликтное право. Москва, 1973.
- 8. *Мозолин, В. П.* Право США и экспансия американских корпораций. Москва, 1974.
- 9. Михайлов, А. М. Сравнительное правоведение: судебная власть в правовой системе Англии: учебное пособие для бакалавриата и ма-

- гистратуры / А. М. Михайлов. 2-е изд. Москва : Издательство Юрайт, 2019.
- 10. *Полковников*, Γ . B. Английское право о компаниях. Москва, 1999.
- 11. Нарышкина, Р. Л Доверительная собственность в гражданском праве Англии и США. Москва, 1964.
 - 12. Романов, А. К. Правовая система Англии. Москва, 2000.
- 13. *Сыродоева*, О. Н. Акционерное право США и России. Москва, 1996.
- 14. *Халфина*, *Р. О.* Договор в английском гражданском праве. Москва, 1959.
 - 15. Фридмэн, Л Введение в американское право. Москва, 1993.

Тема 9. Гражданское и торговое право в Соединенных Штатах Америки

США относится к странам, построенных по модели общего права. Но по сравнению с Англией право США имеет определенную специфику. В стране одновременно действуют: а) федеральная правовая система и б) системы права штатов. Общее право и право справедливости объединились в единую систему прецедентного права (case law).

Высшей юридической силой в США обладает Конституция, которая определяет организацию федеральной власти и предусматривает судебный механизм защиты основных прав и свобод граждан.

За Конституцией следуют нормативные правовые акты исполнительной власти:

- президентские приказы;
- директивы;
- планы, правила и постановления различных комиссий и т.д.

Третью ступень в иерархии правовых актов занимают источники права штатов:

- конституции;
- законы легислатур;
- административные акты исполнительной власти;
- муниципальные хартии, ордонансы и т.д.

Сложная система разделения нормативных актов привела к тому, что возникла потребность в некоторой унификации законодательного массива. Наиболее значительным как по объему, так и по важности регулируемых вопросов, является Единообразный торговый кодекс (*Uniform Commercial Code*).

Закон о предпринимательских корпорациях штата Нью-Йорк

Раздел 2. ЦЕЛИ И ПРАВОМОЧИЯ КОРПОРАЦИИ

§ 201. Цели

- «(a) В соответствии с настоящим законом корпорация может быть создана для любой законной предпринимательской цели и целей, за исключением тех, для осуществления которых создание корпорации регулируется какимлибо другим статутом данного штата и если этот статут не допускает образования корпорации на основании данного закона.
- (c) В случае войны или в других чрезвычайных положениях страны корпорации может по просьбе или указанию любого компетентного государственного органа заниматься любой законной деятельностью с целью оказания помощи государству, даже, несмотря на то, что эта деятельность не соответствует цели или целям, указанным в уставе корпорации.
 - § 202. Общие правомочия
- (а) Каждая корпорация при условии соблюдения ограничений, предусмотренных настоящим законом или любым другим статутом этого штата или ее уставом, для достижения своих целей имеет право:
- (1) осуществлять свою деятельность в течение неопределенного периода времени;
- (2) искать и отвечать во всех судах, принимать участие в процессах и процедурах, судебных, административных, арбитражных или иных, наравне с физическими лицами;
- (3) иметь печать корпорации и изменять ее по своему усмотрению, использовать путем приложения ее самой или факсимиле или отпечатывать, ее или воспроизводить любым другим способом:
- (4) покупать, получать, принимать в качестве уступки, дара, наследства или другим путем, арендовать или другим способом приобретать, иметь в собственности, владеть, улучшать, эксплуатировать, использовать и осуществлять другие действия с реальной и персональной собственностью или любым правом на нее, где бы она не находилась;
- (5) продавать, передавать правой титул, сдавать внаем, обменивать, передавать или другим образом распоряжаться, устанавливать залоговые или другие обеспечительные права в отношении всей или части своей собственности или любого права на нее, где бы она не находилась;

- (6) покупать, приобретать правовой титул, принимать, подписываться или иным способом приобретать, иметь в собственности, владеть, голосовать, использовать, продавать, ссужать, отдавать в пользование, обменивать, передавать или распоряжаться другим образом, закладывать и совершать другие действия с облигациями и другими долговыми документами, акциями и фондовыми бумагами или доходами от них, выпускаемыми другими корпорациями, независимо от того, занимаются они аналогичной или иной деятельностью, являются государственными или нет;
- (7) заключать договоры, давать гарантии и принимать на себя обязательства, брать взаймы под процент, определяемый самой корпорацией, выдавать векселя, выпускать облигации и другие обязательственные документы и обеспечивать любое из своих обязательств залогом всего или части своего имущества или любого права на него, где бы это имущество не находилось;
- (8) предоставлять денежные займы, инвестировать и реинвестировать свои фоны, принимать и владеть реальной и персональной собственностью с целью обеспечения платежей по предоставленным займам и инвестированным фондам;
- (9) заниматься предпринимательской деятельностью, осуществлять связанные с ней операции, иметь конторы и осуществлять предоставленные настоящим законом правомочия в пределах любой юрисдикции на территории США или за рубежом;
- (10) выбирать или назначать управляющих, служащих или других агентов корпорации, устанавливать их обязанности, назначать им вознаграждение, а также вознаграждение директорам, и возмещать убытки, причиненные персоналу корпорации;
- (11) принимать, изменять или отменять внутренний регламент, включая чрезвычайные положения, принятые во исполнение подпункта 17 параграфа 12 чрезвычайного Закона об обороне страны, касающиеся деятельности корпорации, ведения дел, ее прав и полномочий или прав и полномочий ее акционеров, директоров или управляющих;
- (12) делать пожертвования, независимо от доходов корпорации, в целях повышения благосостояния общества или в общественный фонд на медицинские, благотворительные, просветительные, научные, гражданские или иные подобные цели, а во время войны или при других чрезвычайных положениях государства на оказание ему необходимой помощи;
- (13) выплачивать пенсии, устанавливать и осуществлять выплату пособия, дохода по акциям, прими по акциям, устанавливать и осуществлять право покупки акции, право выбора акций, устанавливать осуществлять систему сбережений, отчислений, отстранения от должности, поощрения, обеспечения, учреждения доверительной собственности для любого или всех своих директоров, управляющих и служащих;

- (14) покупать, получать, принимать или другим образом приобретать, иметь в собственности, владеть, продавать, ссужать, обменивать, передавать или иным способом распоряжаться, закладывать, использовать и осуществлять другие действия со своими собственными акциями;
- (15) быть учредителем, партнером, членом, товарищем или управляющим другого предприятия или, в пределах, допущенных в любой другой юрисдикции, быть организатором корпорации любого типа и вида;
- (16) иметь и осуществлять все правомочия, необходимые для достижения какой-либо одной или всех целей или соответствующие какой-либо одной или всем целям, для которые корпорация была создана.
 - § 203. Защита на основании ultra vires
- (а) Никакое действие корпорации и никакая передача реальной или персональной собственности корпорации или корпорацией, в других отношениях соответствующие закону, не являются недействительными по причине того, что корпорация не имела права или правомочий совершать такое действие или такую передачу, но отсутствие правоспособности или правомочий может быть доказано:
- (1) в иске акционера против корпорации с целью запретить ей совершать любое действие или передачу корпорации или корпорацией реальной или персональной собственности. Если действие или передача, на которые корпорация не управомочена и на запрещение которых направлен иск, находятся в стадии совершения или должны быть совершены в будущем по договору, в котором корпорация является одной из сторон, суд может, если все стороны контракта являются участниками процесса и если это представляется справедливым, приостановить или запретить выполнение такого договора и, принимая такое решение, может назначить корпорации или другим сторонам договора, в зависимости от обстоятельства дела, соответствующую компенсацию ущерба или убытков, понесенных любой из них вследствие принятия судом решения о приостановлении или запрещении исполнения договора; причем доходы, которые стороны рассчитывали получить, на рассматриваются судом в качестве понесенного ущерба или убытков;
- (2) в иске корпорации или от имени корпорации против настоящего или бывшего управляющего или директора корпорации о возмещении ущерба или убытков, имевших место следствие его действий, на которые он не был уполномочен:
- (3) в иске или специальной процедуре генерального прокурора направленном на ликвидацию или роспуск корпорации или запрещение ей заниматься деятельностью, на которую она не управомочена».

Единообразный торговый кодекс США 1952 г.

РАЗДЕЛ 1. Общие положения

«Статья 1-105. Действие закона в пространстве. Право сторон избирать применимое право

- 1. За изъятиями, предусмотренными настоящей статьей, в случае, когда сделка имеет разумную связь с настоящим штатом, а также с другим штатом или государством, стороны могут согласиться о применении к их правам и обязанностям права либо данного, либо другого штата или государства. При отсутствии такого соглашения настоящий Закон подлежит применению к сделкам, имеющим достаточную связь с данным штатом.
- 2. В случае, когда какое-либо из следующих положений настоящего Закона определяет применимое право, то действует такое положение и любое соглашение об ином имеет силу лишь в той мере, в какой это допускается установленным таким образом применимым правом (включая его коллизионные нормы):права кредиторов в отношении проданных товаров -статья 2-402;применение раздела об аренде -статьи 2A-105 и 2A-106;применение раздела о банковских депозитах и инкассовых операциях -статья 4-102;применимое право в разделе о переводе средств -статья 4A-507; С изменениями, внесенными в текст в 1972, 1987, 1988 и 1989 годах».<...>

РАЗДЕЛ 2. Продажа

Статья 1-204. Срок. Разумный срок. «Своевременно».

Когда настоящий Закон предписывает, чтобы то или иное действие было совершено в пределах разумного срока, соглашением может быть установлен любой срок, не являющийся явно неразумным.

Какой срок является разумным для совершения того или иного действия, зависит от характера и целей такого действия и от обстоятельств, с ним связанных.

Действие совершено «своевременно», если оно совершено в обусловленный срок или в пределах обусловленного срока, а при отсутствии соглашения о сроке — в разумный срок или в пределах разумного срока.

Статья 1-205. Заведенный порядок и торговые обыкновения.

Заведенный порядок — это единообразие предшествующего поведения сторон данной сделки, которое по справедливости может рассматриваться как устанавливающее общую основу взаимопонимания при толковании употребляемых ими выражений и иных их действий.

Торговое обыкновение — это любая практика или порядок деловых отношений, соблюдение которых в тех или иных местах, профессии или сфере деятельности носит настолько постоянный характер, что оправдывает ожидание их соблюдения также и в связи с данной сделкой. Наличие и содержание такого обыкновения должны быть доказаны как факты. Если установлено, что такое обыкновение включено в изложенный на письме свод правил той или иной профессии или содержится в ином подробном документе, толкование этого документа дает суд.

Заведенный порядок в отношениях между сторонами и торговое обыкновение той или иной профессии или сферы деятельности, которой они занимаются или которая им известна или должна быть известна, придают особое значение или дополняют либо ограничивают условия соглашения.

Прямо выраженные условия соглашения и подлежащие применению заведенный порядок или торговое обыкновение должны, поскольку это разумно, толковаться как совместимые друг с другом; однако, если такое толкование не разумно, прямо выраженные условия пользуются преимуществом как перед заведенным порядком, так и перед торговым обыкновением, а заведенный порядок пользуется преимуществом перед торговым обыкновением.

Подлежащее применению торговое обыкновение того места, где обязательство должно быть частично исполнено, принимается во внимание при толковании соглашения в отношении этой части исполнения.

Доказательство соответствующего торгового обыкновения, предложенное одной стороной, не может быть допущено, пока и поскольку она не уведомила о нем другую сторону таким способом, который суд сочтет достаточным для предупреждения несправедливой неожиданности для этой другой стороны.

Статья 2-309. Отсутствие специальных указаний о сроке. Извещение о прекращении договора.

Если срок отгрузки или поставки товаров, или какого-либо другого действия по договору не установлен настоящим разделом или соглашением сторон, сроком исполнения считается разумный срок.

Статья 2-402. Права кредиторов продавца в отношении проданных товаров

2. Продажа или индивидуализация товара для договора продажи может рассматриваться кредитором продавца как недействительная, если по отношению к нему сохранение владения продавцом является обманным согласно любому применимому закону штата, на территории которого находится товар, однако добросовестное сохранение владения продавцом-коммерсантом в рамках обычной торговой деятельности в течение разумного с коммерческой точки зрения периода времени после продажи или индивидуализации не является обманным».

РАЗДЕЛ 2А. Договоры аренды

Статья 2А-105. Территориальное применение настоящего раздела в отношении товара, защищенного сертификатом о праве собственности.

При условии соблюдения положений статей 2A-304(3) и 2A-305(3), в отношении товара, защищенного сертификатом о праве собственности, выданным в соответствии с законом настоящего штата или иной юрисдикции, вопросы соблюдения и последствий соблюдения или несоблюдения прав, закрепленных сертификатом о праве собственности, регулируются правом

(включая его коллизионные нормы) юрисдикции, выдавшей сертификат о праве собственности, до того из следующих двух событий, которое наступит ранее: а) возврата сертификата о праве собственности или b) истечения четырех месяцев с момента вывоза товара за пределы данной юрисдикции и в последующем до выдачи нового сертификата о праве собственности другой юрисдикцией.

Статья 2A-106. Ограничение права сторон потребительского договора аренды избирать применимое право и судебный орган, рассматривающий спор

- 1. Если право, избранное сторонами к потребительскому договору аренды, не является ни правом юрисдикции, на территории которой арендатор имеет место жительства на момент вступления в силу арендного соглашения или в пределах последующих тридцати дней, ни правом предполагаемого места использования товара, выбор права сторонами не может быть принудительно осуществлен.
- 2. Выбор судебного органа, рассматривающего спор, не может быть принудительно осуществлен, если судебный орган, избранный сторонами потребительского договора аренды, не обладал бы юрисдикцией в прав и обязанностей некоторых или всех сторон операции по переводу средств в случае, когда любая часть указанной операции осуществлена с использованием системы.

Выбор права, сделанный в соответствии с подпунктом 1), связывает участвующие банки. Выбор права, сделанный в соответствии с подпунктом и), связывает инициатора, другого отправителя или получающий банк, уведомленных о переводе средств с возможным использованием системы перевода средств и о выборе права в рамках системы в момент, когда инициатор, другой отправитель или получающий банк отправили или получили платежное поручение. Выбор права связывает бенефициара, в отношении которого совершается перевод средств, если на момент начала осуществления перевода средств бенефициар был уведомлен о возможности использования системы перевода средств при его осуществлении и о выборе права в рамках системы. Право, избранное в соответствии с правилами настоящего параграфа, подлежит применению независимо от наличия разумной связи между избранным правом и спорным вопросом. (1) В случае наличия противоречия между соглашением сторон о выборе применимого права, предусмотренного в параграфе b), и правилом о выборе применимого права, содержащемся в параграфе с), соглашение сторон о выборе применимого права в соответствии с параграфом b) имеет приоритет. e) Если перевод средств осуществляется с использованием более чем одной системы перевода средств и налицо противоречие между правилами о выборе применимого права в соответствии с системами, спорный вопрос регулируется правом избранной юрисдикции, имеющей наиболее тесную связь со спорным вопросом».

РАЗДЕЛ 8. Инвестиционные ценные бумаги

Статья 8-106. Порядок применения

Право (включая его коллизионные нормы) юрисдикции, на территории которой организован эмитент, регулирует действительность ценной бумаги, действительность ее регистрации эмитентом, а также права и обязанности эмитента в отношении: а) регистрации передачи документированной ценной бумаги; b) регистрации передачи, залога или освобождения от залога недокументированной ценной бумаги; а также c) рассылки заявлений о недокументированных ценных бумагах. С изменениями, внесенными в текст в 1977 году.<...>

РАЗДЕЛ 9. Обеспечение сделок. Продажа причитающихся платежей и бумаг на недвижимость

Статья 9-103. Формализация обеспечительного интереса в сделках, затрагивающих несколько штатов

- 1. Товарораспорядительные документы, оборотные документы и обычный товар.
- а) Настоящий параграф применяется к товарораспорядительным документам, оборотным документам, а также к товарам, для которых не требуется титульное удостоверение, как они определены в параграфе 2, к товарам, используемым в пределах более чем одной юрисдикции, как они определены в параграфе 3, и к полезным ископаемым, как они определены в параграфе 5.
- b) За теми исключениями, которые вытекают из настоящего параграфа, формализация обеспечительного интереса в имуществе, служащем обеспечением, а также последствия формализации или ее отсутствия определяются по праву того места, где находится имущество, служащее обеспечением, в момент, когда имело место последнее событие, на котором основано утверждение, что обеспечительный интерес является или не является формализованным.
- с) Если участники сделки, создающей обеспечительный интерес в целях получения покупной платы в товарах, находящихся в одной юрисдикции, понимали в момент возникновения обеспечительного интереса, что товары будут находиться в другой юрисдикции, формализация обеспечительного интереса, а также последствия формализации или ее отсутствия определяются по праву той другой юрисдикции с момента возникновения обеспечительного интереса и в течение тридцати дней после вступления должника во владение товарами, а также и впоследствии, если товары будут перемещены в другую юрисдикцию до истечения тридцатидневного срока,
- d) Если имущество, служащее обеспечением, ввозится в настоящий штат и находится в нем, будучи обремененным обеспечительным интересом, формализованным по праву той юрисдикции, откуда это имущество было вывезено, обеспечительный интерес остается формализованным, с тем, однако,

что в случае, когда часть 3 настоящего раздела требует принятия мер для формализации обеспечительного интереса, 1) если меры не приняты до истечения срока, установленного для формализации в другой юрисдикции, или четырехмесячного срока с момента ввоза имущества в настоящий штат, в зависимости от того, какой из этих сроков истечет раньше, обеспечительный интерес по истечении соответствующего срока становится неформализованным и в дальнейшем считается неформализованным в отношении лица, купившего имущество после его вывоза; 2) если меры предприняты до истечения срока, предусмотренного в подпункте Г), обеспечительный интерес продолжает оставаться формализованным в дальнейшем; 111) для обеспечения приоритета над покупателем потребительских товаров (параграф 2 статьи 9-307) срок эффективности регистрации в юрисдикции, из которой было вывезено имущество, служащее обеспечением, регулируется правилами о формализации, содержащимися в подпунктах 0 и п).

- 2. Титульное удостоверение.
- а) Настоящий параграф применяется к товарам, имеющим титульное удостоверение, выданное на основании закона настоящего штата или иной юрисдикции, по праву которой необходимым условием формализации является указание об обеспечительном интересе в удостоверении.
- b) За теми исключениями, которые вытекают из настоящего параграфа, формализация обеспечительного интереса, а также последствия формализации или ее отсутствия определяются по праву (включая его коллизионные нормы) того места, где было выдано удостоверение, в течение четырех месяцев с момента вывоза товаров из этой юрисдикции, а также и впоследствии до момента регистрации товаров в другой юрисдикции, но в любом случае течение настоящего срока прекращается моментом сдачи удостоверения. По истечении указанного срока товары считаются не имеющими титульного удостоверения по смыслу настоящей статьи,
- с) За теми исключениями, которые касаются прав покупателя, рассматриваемых в следующем пункте, нормы пункта ф параграфа 1 применяются к формализованному в другой юрисдикции иным способом, чем записью в титульном удостоверении, обеспечительному интересу в товарах, которые ввезены в настоящий штат и на которые в дальнейшем им выдано титульное удостоверение.
- с1) Если товары ввозятся в настоящий штат и формализация обеспечительного интереса в таких товарах была осуществлена любым способом по праву того места, откуда вывезено имущество, и при этом настоящим штатом выдано титульное удостоверение, из которого не явствует, что товары обременены обеспечительным интересом или что они могут быть обременены обеспечительными интересами, не отраженными в удостоверении, обеспечительный интерес подчиняется правам покупателя товаров, который не зани-

мается торговлей товаров этого рода как коммерческой деятельностью, и при условии, что он осуществляет оплату и принимает поставку товаров после выдачи удостоверения и не зная об обеспечительном интересе.

- 3. Причитающиеся платежи, нематериальная движимость и товары, используемые в пределах более чем одной юрисдикции.
- а) Настоящий параграф применяется к причитающимся платежам (за исключением причитающегося платежа, рассматриваемого в параграфе 5 о полезных ископаемых) и к нематериальной движимости (за исключением недокументированных ценных бумаг), а также к подвижным товарам такого рода, которые обычно используются в пределах более чем одной юрисдикции, таким как автомобили, прицепы, подвижной железнодорожный состав, самолеты, морские контейнеры, дорожно-строительные и строительные механизмы, а также коммерчески используемая сельскохозяйственная техника и т.п., при условии, что такие товары рассматриваются как оборудование или материальные запасы ввиду их сдачи в аренду должником другим лицам и что такие товары не имеют титульного удостоверения, означенного в параграфе 2.
- b) Формализация обеспечительного интереса, а также последствия формализации или ее отсутствия определяются по праву (включая его коллизионные нормы) той юрисдикции, где находится должник.
- с) Если, однако, должник находится в пределах юрисдикции, не составляющей часть Соединенных Штатов и не предусматривающей формализацию обеспечительного интереса посредством регистрации или записи в этой юрисдикции, формализация обеспечительного интереса через регистрацию, а также последствия формализации или ее отсутствия определяются по праву той юрисдикции в Соединенных Штатах, где находится основной управленческий орган должника в Соединенных Штатах. В иных случаях, если должник находится в пределах юрисдикции, не составляющей часть Соединенных Штатов или Канады, и имущество, служащее обеспечением, представляет собой причитающиеся платежи или нематериальную движимость за деньги, которые уже подлежат или будут подлежать уплате, обеспечительный интерес может быть формализован посредством уведомления должника причитающихся платежей. «Соединенные Штаты», как этот термин употребляется в настоящей статье, включают в себя их территории и владения, а также Содружество Пуэрто-Рико.
- d) Местонахождением должника считается место его предпринимательской деятельности, если таковое имеется, место расположения его основного управленческого органа, если у него больше одного места предпринимательской деятельности, а в других случаях -его местожительство. Однако если должником является иностранный воздушный перевозчик согласно Федеральному закону об авиации 1958 года и дополнениям к нему, местонахождением должника считается указанная контора того агента, которому могут быть вручены судебные повестки для иностранного воздушного перевозчика,

- е) Обеспечительный интерес, формализованный по праву юрисдикции, в пределах которой находится должник, остается формализованным до истечения четырех месяцев с момента перемены местонахождения должника на другую юрисдикцию или до того момента, когда формализация считается утратившей силу по праву первой юрисдикции, при этом применению подлежит тот срок, который истечет раньше. Если только формализация не будет осуществлена в пределах новой юрисдикции до истечения указанного срока, обеспечительный интерес с этого момента становится неформализованным и считается таковым по отношению к лицу, которое стало покупателем после перемены местонахождения должника.
- 4. Бумаги на движимость. Правила, установленные в отношении товаров в параграфе 1, подлежат применению к связанному с владением обеспечительному интересу в бумагах на движимость. Правила, установленные в отношении причитающихся платежей в параграфе 3, подлежат применению к не связанному с владением обеспечительному интересу в бумагах на движимость, при этом, однако, обеспечительный интерес не может быть формализован посредством уведомления должника по причитающимся платежам.

5. Полезные ископаемые.

Формализация, а также последствия формализации или ее отсутствия применительно к обеспечительному интересу, который создан должником, имеющим интерес в полезных ископаемых или подобных объектах (включая нефть и газ) до момента их добычи, и который возникает в них в момент добычи или который возникает в причитающемся платеже, являющемся результатом их продажи в месте расположения источника или рудника, определяются по праву (включая его коллизионные нормы) того места, где расположены источник или рудник.6. Недокументированные ценные бумаги. Формализация обеспечительного интереса в недокументированных ценных бумагах, а также последствия формализации или ее отсутствия определяются по праву (включая его коллизионные нормы) той юрисдикции, где находится контора эмитента. С изменениями, внесенными в текст в 1972 и 1977 годах.

Статья 9-401. Место регистрации. Ошибочная регистрация. Перемена места нахождения имущества, служащего обеспечением

3. Регистрация, совершенная в надлежащем месте на территории настоящего штата, сохраняет юридическую силу, даже если после ее совершения изменились место жительства или место делового обзаведения должника либо место нахождения или характер использования имущества, служащего обеспечением, независимо от того, какой из указанных критериев определял первоначальную регистрацию.

Второй вариант параграфа 3. Регистрация, совершенная в надлежащем графстве, сохраняет юридическую силу в течение четырех месяцев с момента переноса на территорию другого графства места жительства или места

делового обзаведения должника либо места нахождения имущества, служащего обеспечением, независимо от того, какой из указанных критериев определял первоначальную регистрацию. По истечении указанного срока регистрация утрачивает силу, если только копия заявления о финансировании за подписью обеспеченной стороны не будет зарегистрирована в новом графстве в течение этого же срока. Обеспечительный интерес может быть также формализован в новом графстве после истечения четырехмесячного срока; в указанном случае обеспечительный интерес считается формализованным с момента формализации в новом графстве. Изменение характера использования имущества, служащего обеспечением, не затрагивает эффективности первоначальной регистрации.

Модельный закон о предпринимательских корпорациях 1984 г.

Глава 2. Учреждение

§ 2.01. Учредители

Одно или более лиц могут стать учредителем или учредителями корпорации, представив ее устав на регистрацию секретарю штата.

- § 2.02. Устав корпорации
- а) Устав корпорации должен содержать:
- (1) наименование корпорации...;
- (2) число акций, которое вправе выпустить корпорация;
- (3) адрес первоначально зарегистрированного офиса корпорации с указанием имени первоначально зарегистрированного представителя корпорации, занимающего этот офис, а также
 - (4) имя и адрес каждого учредителя.
 - § 2.03. Учреждение
- а) При отсутствии указания об ином корпорация считается учрежденной с момента регистрации ее устава.
 - § 2.04. Ответственность по сделкам, заключенным до регистрации

Все лица, совершающие сделки от лица корпорации, если им известно, что она не зарегистрирована в соответствии с настоящим Законом, несут по таким сделкам солидарную ответственность.

Глава 3. Цели деятельности и полномочия

- § 3.01. Цели деятельности
- а) Каждая зарегистрированная в соответствии с настоящим Законом корпорация имеет целью своей деятельности ведение любого не противоречащего закону предпринимательства, если ее устав не предусматривает более узких целей.
- b) Корпорация, ведущая предпринимательскую деятельность, регулируемую иным законом данного штата, может быть зарегистрирована согласно положениям настоящего Закона только в том случае, если это допускается

упомянутым Законом и без отмены содержащихся в нем регистрационных ограничений.

§ 3.02. Общие полномочия

Если уставом не предусмотрено иное, каждая корпорация создается на неограниченный период времени, осуществляет правопреемство под своим именем и обладает равными по сравнению с физическими лицами правами в отношении действий, совершение которых необходимо или нецелесообразно для ведения ее дел...

- § 3.04. Ultra vires
- а) За исключением предусмотренного в пункте (b), действительность совершенных корпорацией действий не может быть оспорена на том основании, что корпорация не обладала или не обладает полномочиями на их совершение.
- b) Полномочия корпорации на совершение какой-либо сделки могут быть оспорены:
- (1) в судебном процессе по иску акционера к корпорации с целью отмены совершенного действия;
- (2) в судебном процессе прямо, косвенно или через представителя по иску корпорации к обязанному лицу или к кому-либо из бывших директоров, должностных лиц, наемных работников или представителей корпорации или
- (3) в судебном процессе Генеральным атторнеем по основаниям, указанным в законе...

Глава 6. Акции и их выпуск

Раздел А. Акции

- § 6.01. Разрешенные акции
- а) Устав корпорации должен указывать категории выпускаемых акций и количество акций каждой категории, разрешаемой этой корпорации к выпуску. Если корпорация имеет разрешение на выпуск акций нескольких категорий, то устав должен указывать на необходимые различия между ними, причем еще до их выпуска в уставе надлежит указать преимущества, ограничения и иные права, предоставляемые акционерам акциями данного класса...

Раздел D. Передача акций

- § 6.40. Передача акций акционерам
- с) Передача акций акционерам не производится, если в ее результате:
- (1) корпорация окажется не в состоянии оплатить свои долги в сроки, которые наступают при обычном ведении дел:
- (2) итоговая сумма активов корпорации окажется ниже итоговой суммы ее пассивов, прибавляя (если иное не допускается уставом) сумму, которая бы понадобилась при роспуске корпорации в момент передачи для удовлетворения прав тех акционеров, которые обладают преимуществом по отношению к акционерам, получающим выпускаемые акции.

Глава 7. Акционеры

Раздел А. Собрания

- § 7.01. Ежегодные собрания
- а) Корпорация обязана проводить ежегодные собрания акционеров в сроки, указанные или установленные во внутреннем регламенте....

Глава 8. Директора и должностные лица

Раздел А. Совет директоров

- § 8.01. Требование к совету директоров и его обязанности
- а) Если иное не вытекает из положений пункта (c) данного параграфа, в каждой корпорации должен быть образован совет директоров.
- b) Совет директоров осуществляет непосредственно или передает иным лицам полномочия, принадлежащие корпорации как юридическому лицу; дела, сделки и иные виды деятельности, совершаемые под управлением совета директоров, подпадают под действие ограничений, перечисленных в уставе.
- с) Корпорация, число участников которой не превышает 50, вправе отказаться от образования совета директоров либо ограничить круг его полномочий, указав в своем уставе, кому надлежит исполнять все полномочия совета директоров или определенную их часть».

Контрольные вопросы

- 1. Каковы отличительные черты прецедентного права США?
- 2. Какие различия в правовой системе США и Великобритании?
- 3. Каковы виды юридических лиц по праву США?
- 4. Какие ограничения в деятельности корпораций предусмотрены правом США?
 - 5. Что понимают под компанией одного лица?
- 6. В чем заключаются отличительные черты доктрины *Ultra vires* в США? В чем отличие от аналогичной доктрины в Англии?
- 7. Какую роль в системе прецедентного права играет Единообразный торговый кодекс?
- 8. Каковы отличительные черты договорного права США по сравнению с правом Англии?
- 9. Что понимают под инвестиционными ценными бумагами? В чем отличие ценных бумаг в праве США от аналогичного понятия в континентальном праве?
- 10. Что понимают под деликтом? Каковы основные черты деликтного права США?
 - 11. Что такое «титульное обеспечение»?

Правовые казусы

1. Группа лиц в количестве пяти человек создали компанию по торговле фурнитурой. Два участника, внесшие наиболее большой вклад, потребовали, чтобы в названии были их имена с прибавлением слов «и товарищи». Регистрационный орган отказался регистрировать устав. Тогда в название компании внесли всех участников, но внесшие наибольший вклад настояли на выборе их в управление. На общем собрании выбрали дирекцию в составе двух человек — Джонсона и Вессона.

Джонсон заключил контракт на приобретение лакокрасочных изделий. Вессон не одобрил, но и не возразил против этой сделки.

Когда продукция поступила в компанию, другие участники потребовали аннулирования сделки, поскольку по уставу компания должна заниматься исключительно фурнитурой.

Поставщик потребовал оплаты за поставленную продукцию. Участники заявили, что ответственность должны нести директора, поскольку один из них совершил сделку, противоречащую уставу, а другой ее вовремя не оспорил, тем самым не выполнив свою обязанность как директора и агента компании действовать всегда в интересах как компании, так и ее участников.

Какие требования предъявляются к наименованию компании в соответствии с Законом о компаниях? Какие изменения необходимо было внести в предложенное наименование компании? Кто несет ответственность по договору о поставке лакокрасочных изделий?

2. В адрес компании, занимающейся поставкой угля, поступило письмо от общества с просьбой продать «на взаимовыгодных условиях» партию угля. На следующий день угольная компания отгрузила в адрес общества требуемый объем угля. В выставленном счете на оплату цена на уголь превышала среднерыночную цену, но была ниже, чем обычно руководствуется угольная компания.

Общество, получив продукцию и узнав о том, что цена на уголь выше рыночной, отказалось оплачивать, заявив, что договор пока не заключен, и возвратило обратно товар.

Поставщик возразил, что договор считается заключенным, поскольку условия поставки отвечают требованию взаимной выгоды.

Был ли заключен договор?

3. Магазин получил от производителя овощей письмо с предложением закупить партию картофеля по цене, которая может быть изменена сторонами в пределах 3%. Предложение действует до 1 сентября.

Магазин 28 августа отправил ответ, в котором согласился на предложенные условия. Производитель письмо магазина получил ответ 31 августа. В направленном ответе поставщик ссылался на то, что партия уже продана, вследствие чего договор заключить невозможно.

Магазин возразил, что поставщик не имел права продавать товар до получения ответа, поскольку связан своим предложением, о чем сам прямо заявил.

Каким требования должна отвечать оферта по праву США? Каким требованиям должен отвечать акцепт по праву США?

4. Чейз и Пайпс заключили договор купли-продажи. По условиям договора платеж должен быть совершен через 30 дней после получения покупателем товаров. Чейз доставил товары в порт и узнал, что Пайпс объявил себя банкротом.

Какие средства защиты есть у Чейза в таком случае? Что изменится, если Пайпс станет банкротом после получения товаров, но до истечения 30 дневного срока? Что делать, если Пайпс продаст коносамент на груз, пока последний будет в пути?

5. Фермер из Орегона заключил с магазином долгосрочный договор на поставку молочной продукции по твердой цене. Поставки должны были начаться через три месяца с момента подписания договора. За указанное время ситуация на рынке изменилась, и цены на молочную продукцию увеличились на 29%. Фермер обратился в суд с требованием об освобождении его от обязанностей по договору на основании ст. 2-615 Единообразного торгового кодекса США.

Какое решение может принять суд?

6. Компания «Систем текнолоджист» была признана несостоятельной. На общем собрании кредиторов представитель администрации внес предложение о заключении мирового соглашения с кредиторами, в результате которого через два года компания выплатит каждому кредитору по 70% долгов. Если же соглашение не подпи-

сать, то наличного имущества хватит на всех в размере 30% на каждого.

Банк, являющийся мажоритарным кредитором (50% всех долгов), возражал против соглашения, поскольку предлагаемый срок был слишком большим. Все остальные кредиторы, в совокупности имеющие также 50% долгов, были склонны принять условия мирового соглашения.

Как надлежит разрешить спор между кредиторами?

7. Пятеро компаньонов решили организовать корпорацию. Провели общее собрание, выбрали правление, документы подали на регистрацию. В связи с тем, что в установленный срок регистрационная палата не прислала отказ в регистрации, корпорация заключила ряд сделок. Через месяц от регистрационной палаты пришел ответ, где указывалось, что корпорация пока не зарегистрирована, поскольку одно из условий в учредительных документах не соответствовало законодательству штата Нью-Йорк и его надлежит изменить.

Контрагенты, узнав об отсутствии регистрации корпорации как юридического лица, предъявили требование о расторжении заключенных договоров.

Насколько критично отсутствие регистрации для заключенных сделок? Кто несет ответственность за совершенные сделки?

8. Компания «Баркли» 1 мая провела переговоры с обществом «Финч» на предмет поставки партии шерсти. 10 мая общество «Финч» согласилось на объем шерсти в 10 т. 17 мая компания «Баркли» произвело отгрузку и выставила счет на оплату. Однако покупатель отказался от принятия товара и оплаты, поскольку считал, что отгрузка должна была быть произведена сразу после получением продавцом письма покупателя о согласии.

Заключен ли договор между «Баркли» и «Финч»? Каковы последствия неуказания срока в договоре? Имеет ли значение, что по торговому обыкновению товар может быть отгружен в разумный срок?

9. Мэлоун договорился со скульптором об изготовлении своего бюста из мрамора. Он принес скульптору свое фото и кусок белого

мрамора с прожилками. В назначенный день Мэлоун пришел за результатом работы, но оказалось, что скульптор получил более срочный заказ и из мрамора Мэлоуна изготовил скульптуру античного бога для частной коллекции.

Мэлоун забрал эту скульптуру, поскольку посчитал, что имеет на нее право, так как она была выполнена из его материала, а кроме того, ему понравилась скульптура. Художник возражал, считая, что это не портрет Мэлоуна, о чем они договаривались, а поэтому он может возместить Мэлоуну только затраты последнего на сам мрамор.

Кому принадлежит бюст античного бога? Как распределить расходы сторон?

10. Томас посадил на границе своего участка яблоню, которая разрослась и корни проникли на соседний участок. Ветки также заходили на соседний участок.

Имеет ли право сосед на часть урожая с яблони? Кому принадлежат яблоки с ветки, которая пересекает границу соседского участка?

Тесты

- 1. Кто из американских президентов провел в начале 1930-х гг. реформы, которые вывели США из экономического кризиса?
 - а) Гувер;
 - б) Джонсон;
 - в) Рузвельт;
 - г) Вильсон.
 - 2. Теория «почтового ящика» предполагает:
- а) заключение договора с момента получения ответа в почтовый ящик;
- б) заключение договора с момента отправки ответа в почтовый ящик;
 - в) заключение договора в почтовом отделении.
 - 3. Торговое обыкновение это:
- а) единообразие предшествующего поведения сторон данной сделки;

- б) порядок деловых отношений, соблюдение которых носит постоянный характер и оправдывает ожидание их соблюдения;
- в) разновидность обычая, не зафиксированного в законе и существующего в памяти предпринимателей.
- 4. Лица корпорации, совершившие сделку от имени корпорации, при признании факта отсутствия регистрации компании:
 - а) несут солидарную ответственность;
 - б) несут солидарно субсидиарную ответственность;
- в) несут ответственность только при недостаточности имущества у самой корпорации.
 - 5. Доктина *Ultra vires* предполагает:
- а) возможность оспаривания действий корпорации, выходящей за пределы ее уставной правоспособности;
- б) возможность довериться публичным действиям, совершаемым корпорацией;
- в) возможность отказаться от всех сделок, совершенных корпорацией.
- 6. Страны, в которых установлен следующий принцип обязательственного права: кредитор не вправе (за некоторыми исключениями) требовать исполнения обязательства в натуре и обязан принять денежную компенсацию:
 - а) Германия;
 - б) США;
 - в) Великобритания и США;
 - г) Франция и Германия.
- 7. Правомочие, которым не обладает доверительный собственник, в отличие от полного собственника:
 - а) отдавать имущество в наем;
 - б) использовать имущество для инвестиций;
 - в) отчуждать имущество;
 - г) расплачиваться имуществом за собственные долги.

Темы эссе

1. Развитие «общего права» в США после завоевания независимости.

- 2. Возникновение конкурентного права и его роль в экономике.
- 3. Единообразный торговый кодекс в системе прецедентного права США.

Понятийный аппарат

Авторское право — совокупность правовых норм, регулирующих отношения по охране произведений литературы науки и искусства; установлению режима их использования; наделению их авторов и других субъектов личными и (или) имущественными правами и защите этих прав.

Антитрестовское право (*antitrust law*) — совокупность норм права, направленных на борьбу с монополизмом.

Аукционист — агент по продаже имущества на публичном аукционе.

Брачное совершеннолетие — достижение лицами, вступающими в брак, установленного семейным законом возраста.

Брачный договор — соглашение лиц, вступающих в брак, или супругов, определяющее режим добрачного имущества, режим имущества, нажитого в браке, а также имущественные последствия расторжения брака.

Брокер — агент, привлекаемый для ведения переговоров между сторонами для заключения договора.

Дееспособность — способность лица своими действиями осуществлять свои гражданские и (или) торговые права, приобретать и нести свои обязанности.

Деликтное право (*law of torts*) — институт англо-американского обязательственного права, в основе которого лежат частные правонарушения.

Деликтоспособность — способность лица нести самостоятельную имущественную ответственность за причиненный вред.

Диспенсация — снижение возраста брачного совершеннолетия в установленном законом порядке.

Доверительная собственность (*trust*) — фидуциарное правоотношение, в рамках которого одно лицо — доверительный собственник (трасти) осуществляет управление имуществом, переданным ему другим лицом — учредителем траста, выступая в отношениях с третьими

лицами в качестве собственника этого имущества и неся одновременно ответственность перед лицом, являющимся выгодоприобретателем (бенефициарием), т.е. лицом, в интересах которого учрежден траст.

Интеллектуальная собственность — совокупность исключительных авторских, смежных, патентных прав на результаты интеллектуальной деятельности, исполнения, постановки, фонограммы, радио- и телепередачи, средства индивидуализации товаров и их производителей.

Ипотека — вещное обеспечение исполнения обязательств, при котором обычно отсутствует реальная передача вещи залогодержателю.

Исключительная лицензия на изобретение — лицензия, по которой исключительное право использования изобретения на определенной территории, определенным способом и на определенный срок предоставляется только ее приобретателю (лицензиату).

Исполнитель (*executor*) — в странах общего права лицо, названное в завещании наследодателем в качестве распорядителя наследства и утвержденное судом в этом качестве.

Картель — устойчивый союз юридически самостоятельных предпринимателей.

Концерн — наиболее сложная форма монополистического объединения, в которой могут переплетаться такие формы объединений, как картель, синдикат и трест.

Моральный вред — физические или нравственные страдания.

Ноу-хау — неохраняемая необщедоступная научно-техническая, коммерческая, правовая и т.п. информация, на которую у ее обладателя существует не исключительное право, а фактическая монополия.

Общее право — англо-американское (англо-саксонское) право, *common law*.

Объекты промышленной собственности — изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, указания происхождения товаров, наименования мест происхождения товаров, пресечение недобросовестной конкуренции.

Оглашение — добрачная процедура, обеспечивающая гласность заключения брака и предоставляющая заинтересованным лицам возможность заявить свои возражения против этого.

Правоспособность — потенциальная (общая, абстрактная) способность лица иметь гражданские и (или) торговые права и обязанности

Прецедент — судебное решение, служащее источником права в странах общего права.

Приобретательная давность — приобретение права собственности в силу факта открытого, добросовестного и непрерывного владения вещью в течение установленного законом давностного срока.

Синдикат — объединение юридически и производственно самостоятельных предпринимателей, ведущих совместно коммерческую деятельность.

Система парантелл — система наследования, в соответствии с которой наследство поочередно переходит к группам кровных родственников.

Спецификация — переработка вещи (например, создание новой вещи из материалов другого лица).

Солиситор — агент, имеющий подразумеваемое полномочие получать повестки и выступать в суде от имени своего клиента.

Тайное завещание — завещание, составленное наследодателем с передачей в запечатанном конверте нотариусу в присутствии свидетелей.

Товарный знак (знак обслуживания) — зарегистрированное в соответствии с законом обозначение, служащее для отличия товаров (услуг) одного производителя от однородных товаров (услуг) других производителей.

Транснациональная компания (ТНК) — компания, осуществляющая свою деятельность за пределами границ страны своей регистрации.

Трест — объединение, в котором участники утрачивают не только коммерческую, но и производственную, а нередко и юридическую самостоятельность.

Фактор — агент, которому передаются товары с целью их продажи.

Цедент — первоначальный кредитор по обязательству, уступающий свое требование к должнику другому лицу (цессионарию) в рамках уступки требования (цессии).

Цессионарий — новый кредитор, приобретающий право требования к должнику от первоначального кредитора по обязательству (цедента) в рамках уступки требования (цессии).

Эмансипация — освобождение несовершеннолетнего из-под родительской власти.

Источники

- 1. Единообразный торговый кодекс США. Москва, 1996.
- 2. Гражданское, торговое и семейное право капиталистических стран: сборник нормативных актов: законодательство о компаниях, монополиях и конкуренции / под редакцией В. К. Пучинского, М. И. Кулагина. Москва, 1987.

Литература

- 1. Ансон, В. Договорное право / под общей редакцией О. Н. Садикова. Москва, 1984.
- 2. *Богдановская, И. Ю.* Закон в английском праве. Москва, 1987.
- 3. Зайганова, С. К. Судебный прецедент: проблемы правоприменения. М, 2002.
- 4. *Корякин, В. М.* Гражданское и торговое право зарубежных стран в схемах и таблицах : учебное пособие. Москва : Проспект, 2016.
 - 5. Кросс, Р. Прецедент в английском праве. Москва, 1985.
- 6. *Крупа, Т. А.* История англоязычных стран: учебник для академического бакалавриата / Т. А. Крупа, О. И. Охонько; под редакцией Т. А. Крупы. 2-е изд., перераб. и доп. Москва: Издательство Юрайт, 2019.
- 7. Московая А. В. Ликвидация компаний по праву Англии и ликвидация акционерных обществ по праву России, М. 2011.
- 8. *Михайлов, А. М.* Сравнительное правоведение: судебная власть в правовой системе Англии: учебное пособие для бакалавриата и магистратуры / А. М. Михайлов. 2-е изд. Москва: Издательство Юрайт, 2019.
- 9. *Мозолин, В. П.* Корпорации, монополии и право в США. Под ред. И. А. Зенина, Л В. Лесной Москва, 1966.

- 10. Нарышкина, Р. Л США: государство и частный сектор. Гражданско-правовые отношения. Москва, 1978.
- 11. Нарышкина, Р. Л Доверительная собственность в гражданском праве Англии и США. Москва, 1964.
- 12. Государство и рынок: американская модель / под редакцией М. А. Портного и В. Б. Супяна. Москва, 1999.
- 13. $\overline{\it Ласк}$, Γ . Гражданское право США (право торгового оборота). Москва, 1961.
- 14. Соколова Н. В. Доверительная собственность (траст) в континентальной Европе. Москва, 2012.
- 15. Томсинов А. В. Понятие договорных убытков в праве Англии, США и России. Москва, 2010.
 - 16. Фридмен А. Введение в американское право. Москва, 1993.
- 17. Эндрюс Н. Система гражданского процесса Англии: судебное разбирательство, медиация и арбитраж / под редакцией Р. М. Ходыкина; пер. с англ. Москва, 2012.

Тема 10. Гражданское и торговое право во Франции

В послевоенной Франции основными источниками права являются следующие:

- Конституция Французской Республики 1958 г. и. Декларация прав человека и гражданина 1789 г.;
- законы французского парламента, которые дополняют Конституцию;
- обычные законы (в их числе и кодексы), которые регулируют отрасли права и отдельные правовые институты;
- ордонансы, издаваемые правительством, которые после утверждения в парламенте приобретают силу закона;
- декреты президента, часть которых может быть принята только после согласования с Конституционным советом;
- консолидированные законодательные акты, которые регулируют отдельные отрасли;
- правовые акты исполнительной власти (правительства, министерств и т.д.);
 - правовые обычаи (особенно в области торговли);

— судебная практика, когда при рассмотрении отдельных дел имеются пробелы в законодательстве, и т.д.

Сферу частного права регулируют Гражданский кодекс Франции 1804 г. (ФГК) и Французский торговый кодекс 1807 г. (ФТК).

Изначально ФТК включал четыре книги: «О торговле», «О морской торговле», «О несостоятельности и банкротстве», «О торговой юрисдикции». В последующем в ФТК были внесены некоторые изменения (третья книга исключена полностью, из второй действуют только две статьи и дополняется многочисленными законами). Вследствие бурного развития торговых и производственных отношений прежняя структура ФТК уже не отвечала насущным коммерческим потребностям. Основная часть правовых институтов была выведена из состава ФТК и получила отдельное правовое регулирование специально принятыми законами.

Закон об акционерных обществах 1867 г. и Закон о товариществах с ограниченной ответственностью 1925 г. в 1966 г. были сведены в один источник — Закон о торговых товариществах (509 статей), с которым тесно связан Декрет о торговых товариществах 1967 г. (310 статей). В данном законе регулируются вопросы создания и деятельности акционерных обществ, товариществ с ограниченной ответственностью и иных видов торговых товариществ, вопросы руководства торговых товариществ, их организационная структура, вопросы, связанные с ценными бумагами, и т.д.

В конце XX в. во Франции был принят новый торговый кодекс (1999 г.), и по структуре он значительно отличается от Торгового кодекса 1807 г. Новый кодекс включает в себя 9 книг: «О торговле вообще», «О торговых товариществах и группах, объединенных экономическим интересом», «О некоторых формах продажи с исключительными условиями», «О свободе цен и конкуренции», «Об оборотных документах и гарантиях», «О трудном положении предприятий», «Об организации торговли», «О некоторых профессиях, подлежащих регламентации», «Положения, относящиеся к заморским территориям».

Все отдельно существующие законы, относящиеся к торговле, были инкорпорированы в структуру нового кодекса. Ряд законов (например, Закон о торговых товариществах 1966 г., Закон о ликвидации торговых предприятий 1985 г. и др.) были включены в его

текст вообще без значительных изменений. Кроме того, содержание современного ФТК отражает изменения, вносимые во французское законодательство в связи с развитием права Европейского Союза.

Закон о безопасности потребителей и вносящий изменения в различные положения закона 1983 г.

Глава I. Меры, относящиеся к безопасности потребителей

Статья 1. Продукты и услуги при использовании в обычных условиях или в иных условиях, разумно предполагаемых предпринимателем, должны гарантировать безопасность, которую можно Правомерно от них ожидать, и не причинять вреда здоровью людей.

Раздел І. Предотвращение опасностей

Статья 2. Продукты, не отвечающие требованиям общей гарантии безопасности, предусмотренной в ст. 1, подлежат запрещению или ограничению на следующих условиях. Декреты Государственного совета, принимаемые по заключению комиссии по безопасности потребителей, указанной в ст.13 настоящего закона, определяют в случае необходимости в отношении продуктов или видов продуктов условия, при наличии которых запрещается или ограничивается производство, импорт, экспорт, предложение продажи, продажа, бесплатное распределение, хранение, этикетирование, упаковка, обращение продуктов или способ использования этих продуктов. Они также определяют санитарные и гигиенические требования, которые должны соблюдаться лицами, участвующими в производстве, переработке, перевозке, хранении, продаже продуктов, или лицами, оказывающими услуги.

Декреты могут также потребовать, чтобы эти продукты были изъяты или отозваны из оборота, с целью внесения в них изменений с частичным или полным возмещением издержек или с целью их замены, и предусмотреть обязательства относительно информации потребителей. Они могут, наконец, обязать уничтожить эти продукты, если это является единственным средством ликвидировать опасность. Услуги, не отвечающие требованиям общей гарантии безопасности, предусмотренной в ст. 1, запрещаются или ограничиваются на тех же условиях.

Эти декреты определяют условия, при наличии которых на производителей, импортеров, лиц, распространяющих продукты или оказывающих услуги, будут возлагаться расходы, связанные с мерами безопасности, которые должны быть осуществлены.

Статья 3. В случае серьезной или непосредственной опасности министр по вопросам потребления и один или несколько заинтересованных министров могут совместным постановлением приостановить на срок до одного года производство, импорт, экспорт продукта, бесплатное или возмездное его распределение на рынке и обязать изъять его отовсюду, где он находится, или обязать уничтожить его, если это является единственным средством ликвидировать опасность. Они также могут издать приказ об осуществлении охранных и профилактических мер при использовании продукта, равно как и об отзыве его с целью замены или внесения исправлений с полным или частичным возмещением издержек.

Они могут на тех же условиях приостановить совместным постановлением предоставление той или иной услуги.

Эти продукты и эти услуги могут быть вновь допущены на рынок, если они будут признаны соответствующими действующим регламентам.

Министр по вопросам потребления и в случае необходимости один или несколько заинтересованных министров заслушивают немедленно или, во всяком случае, не позднее двух недель, следующих за принятием постановления о приостановлении, предпринимателей которых это постановление затрагивает. Они равным образом заслушивают представителей комитета гигиены, безопасности и условий труда, комитета предприятия или, при отсутствии последнего, делегатов персонала заинтересованного предприятия, так же как и представителей одобренных национальных союзов потребителей.

Эти постановления определяют условия, при наличии которых на производителей, импортеров, лиц, распространяющих продукты или оказывающих услуги, будут возлагаться расходы, связанные с мерами безопасности, которые подлежат осуществлению во исполнение положений настоящей статьи». <…>

Раздел III. Комиссия по безопасности потребителей

Статья 13. Настоящим учреждается комиссия по безопасности потребителей. Эта комиссия состоит из председателя, назначаемого декретом Совета министров, членов Государственного совета и членов органов общей и административной юрисдикции. Кроме того, она включает лиц, принадлежащих к организациям предпринимателей, национальным союзам потребителей, а также экспертов. Эти лица и эксперты назначаются по мотивам их осведомленности в вопросах предупреждения возможных опасностей министром по вопросам потребления по заключению заинтересованных министров.

Правительственный комиссар, назначенный министром по вопросам потребления, участвует в заседаниях комиссии. Он вправе в течение четырех дней, следующих за обсуждением вопроса в комиссии, созвать ее на повторное заседание.

Статья 14. На комиссию возлагается обязанность давать заключения и предлагать любые меры, способные повысить безопасность продуктов или услуг. Она ведет поиск и учет информации из всех источников относительно опасных свойств продуктов и услуг. В этой связи она немедленно оповещается о любом постановлении, принятом во исполнение ст. 3, 71 и 10 настоящего закона.

Французский торговый кодекс 2000 г.

ТИТУЛ ЧЕТВЕРТЫЙ

- О Торговом реестре
- О Реестре торговли и товариществ

Статья 1. В реестре торговли и товариществ подлежат регистрации по их заявлению:

- 1) физические лица, имеющие статус коммерсанта, даже если они обязаны зарегистрироваться в реестре ремесленников;
- 2) товарищества и объединения с общей экономической целью, имеющие местонахождение в одном из французских департаментов и пользующиеся правами юридического лица;

Статья 2. Никто не может быть зарегистрирован в реестре, если он не выполнит условий, необходимых для осуществления его деятельности, а в отношении юридических лиц, кроме того, если не будут исполнены касающиеся их формальности, предусмотренные действующим законодательством и подзаконными актами.

Статья 3. Реестр включает в себя:

алфавитную картотеку заинтересованных лиц;

личное досье, составленное при подаче ходатайства о регистрации, дополненное в необходимом случае последующими записями, кроме того, в отношении всякого юридического лица—досье приложений, куда помещаются акты и документы, которые должны быть депонированы в реестре торговли и товариществ.

КНИГА ЧЕТВЕРТАЯ

О Торговой юрисдикции

ТИТУЛ ВТОРОЙ

О компетенции торговых судов

Статья 631. Торговые суды компетентны то спорам, относящимся к обязательствам и сделкам между негоциантами, торговцами и банкирами, по спорам, относящимся к торговому товариществу, между его участниками;

по спорам, относящимся к торговым сделкам, между всеми лицами.

Статья 632. Закон признает торговыми сделками:

Всякую покупку движимого имущества для перепродажи в неизменном виде или после обработки и подготовки к продаже;

Всякую покупку недвижимого имущества с цепью его перепродажи, если только приобретатель не имел в виду построить одно или несколько зданий и продать их целиком или (сдельными) помещениями;

Все посреднические операции при покупке, подписке или продаже недвижимостей, торговых фондов, акций или долей участия в товариществах, осуществляющих операции с недвижимостью;

Всякое предприятие по сдаче внаем движимого имущества»;

Всякое промышленное предприятие, комиссионное предприятие, предприятие для перевозок по суше или по воде,

Всякое предприятие по поставкам, по совершению агентских операций, деловые конторы, учреждения по продаже с торгов, учреждения по организации публичных зрелищ;

Всякую валютную, банковскую и посредническую операцию;

Все операции публичных банков;

Все операции между негоциантами, торговцами и банкирами;

Статья 633. Закон признает также торговыми сделками

Всякое предприятие по постройке и всякие покупки продажи и перепродажи судов для внутреннего и заграничного плавания;

Все морские отправки;

Всякую покупку и продажу снастей, якорного и грузо-подъемного оборудования, а также продовольствия для судовой команды;

Всякое фрахтование или аренду судна, морской заем или ссуду;

Все страховые и другие договоры, касающиеся морской торговли;

Статья L 121-1

Коммерсантами являются лица, которые совершают торговые сделки в качестве своей обычной профессии.

Профессией признается серьезное занятие промыслом в целях извлечения прибыли и получения средств к существованию.

Не признаются коммерсантами лица, действующие в рамках своей профессии, но не осуществляющие торговых сделок от своего имени и за свой счет.

Не признаются коммерсантами врачи и заведующие лабораториями медицинских анализов (Судебная практика).

Статья L 121-2

Несовершеннолетний, даже и объявленный полностью дееспособным, не может быть коммерсантом.

Статья L 121-3

Супруг коммерсанта считается коммерсантом сам лишь в случае, когда он осуществляет коммерческую деятельность отдельно от деятельности своего супруга.

Управление акционерным обществом осуществляется административным советом, состоящим не менее чем из трех членов. Максимальное количество членов совета, которое не может превышать 18 человек, определяется уставом.

Однако в случае смерти, отставки или освобождения от должности председателя административного совета и если последний не смог заменить его одним из своих членов, для выполнения функций председателя совет может назначить, с учетом положений ст. L. 225-24, дополнительного администратора.

Статья L 123-1

- 1. Надлежит вести Реестр коммерсантов и товариществ, в котором регистрируются по их заявлению:
- 1) физические лица, имеющие статус коммерсантов, в том числе и тогда, когда они подлежат регистрации в Реестре ремесленных предприятий;
- 2) товарищества и объединения экономического сотрудничества, расположенные на территории французского департамента и пользующиеся правами юридических лиц в соответствии со ст. 1842 ГК или ст. L 251-4;
- 3) коммерческие товарищества, которые расположены за пределами французского департамента, но имеют в одном из этих департаментов свое учреждение;
- 4) французские государственные учреждения промышленного или коммерческого характера;
- 5) другие юридические лица, подлежащие регистрации в силу положений закона или регламентов;
- 6) учрежденные во французском департаменте торговые представительства или коммерческие агентства иностранных государств, органов местного самоуправления или государственных организаций.

Статья L 123-12

Любое физическое или юридическое лицо, имеющее статус коммерсанта, должно осуществлять бухгалтерские записи о движении средств, касающихся имущества его предприятии. Эти записи о движении средств осуществляются в хронологическом порядке.

Указанное лицо должно не реже одного раза в год проверять по инвентаризационной ведомости наличие и стоимость имущественных активов и пассивов предприятия.

Статья L 123-14

Ежегодные бухгалтерские отчеты должны быть точными, достоверными и должны правильно отражать имущество предприятия, его финансовое положение и результаты его хозяйственной деятельности.

Статья L. 225-35

Административный совет определяет направления деятельности товарищества и принимает меры к их реализации. С учетом положений, специально закрепленных за собраниями акционеров, и в пределах предмета деятельности товарищества, этот совет рассматривает любой вопрос относительно надлежащей работы товарищества и принимает решения по касающимся его делам.

В отношениях с третьими лицами товарищество принимает на себя обязательства даже в силу тех актов административного совета, которые не входят в предмет деятельности этого товарищества, если только оно не докажет, что третьи лица знали, что акт выходит за пределы этого предмета, или что,

учитывая обстоятельства, они не могли этого не знать; при этом для указанного доказательства одно лишь опубликование устава является недостаточным.

Статья L 210-4

В отношениях между участниками и в отсутствие в уставе указаний о полномочиях управляющего, последний может осуществлять в интересах товарищества любые управленческие функции.

В случае нескольких управляющих, они имеют самостоятельные полномочия, предусмотренные в предыдущей части, что, однако, не затрагивает прав каждого из них возражать против любой сделки до того, как она будет заключена.

Статья L 210-5

В отношениях с третьими лицами действия управляющего, входящие в предмет деятельности товарищества, влекут за собой возникновение у этого товарищества соответствующих обязательств.

При наличии нескольких управляющих, полномочия, предусмотренные в предыдущей части, принадлежат каждому из них в отдельности. Возражения, заявленные одним из управляющих против действий другого, не порождают последствий в отношении третьих лиц, если только не будет установлено, что им об этих возражениях было известно.

Положения устава, ограничивающие полномочия управляющих, которые вытекают из настоящей статьи, не имеют силы в отношении третьих лиц.

Статья L 210-6

Торговые товарищества пользуются правами юридических лиц со дня их регистрации в Реестре коммерсантов и товариществ.

Лица, действовавшие от имени учреждаемого товарищества до приобретения последним статуса юридического лица, несут за совершение таким образом сделок солидарную и неограниченную ответственность, если только после надлежащего учреждения и регистрации товарищество не примет взятые ими обязательства на себя. В таком случае эти обязательства считаются изначально принятыми товариществом».

Закон о торговых товариществах 1966 г.

Глава вводная. Общие положения

Статья 1. Торговый характер товарищества определяется его формой или предметом его деятельности. Являются торговыми в силу их формы и независимо от предмета их деятельности полные товарищества, простые коммандитные товарищества, товарищества с ограниченной ответственностью и акционерные общества.

Статья 2. Форма товарищества, срок его существования, который не может превышать 99 лет, фирма или наименование товарищества, предмет де-

ятельности товарищества и размер основного капитала товарищества определяются уставом товарищества.

Статья 3. (ч. 1) Товарищества, местонахождение которых расположено на французской территории, подчиняются французскому закону

Статья 5. (ч. 1) Торговые товарищества пользуются правами юридического лица с момента их регистрации в торговом реестре. Правильное преобразование товарищества не влечет за собой возникновения нового юридического лица. Новое юридическое лицо не возникает при продлении существования товарищества.

Статья 7. (ч. 1) Учредители товарищества, а также первые члены органов руководства, управления, дирекции и наблюдения являются солидарно ответственными за ущерб, причиненный отсутствием в уставе положения, которое обязательно должно в нем содержаться, равно как и неисполнением или ненадлежащим исполнением какой-либо формальности образования товарищества, предписанной законом или регламентами.

Титул I. Правила деятельности различных торговых товариществ

Глава 1. Полные товарищества

Статья 10. Все участники полного товарищества обладают статусом коммерсанта и несут неограниченную и солидарную ответственность по долгам товарищества.

Глава 2. Простые коммандитные товарищества

Статья 23. Полные товарищи имеют статус участников полного товарищества. Участники-коммандитисты отвечают по долгам товарищества только в пределах стоимости их взносов. Промысловая деятельность не может являться взносом.

Глава 3. Товарищества с ограниченной ответственностью

Статья 34. Товарищество с ограниченной ответственностью образуется одним лицом или нескольким лицами, которые несут убытки лишь в пределах их взносов.

Глава 4. Акционерные общества

Раздел 1. Общие положения

Статья 70. Акционерное общество имеет наименование, которому должно предшествовать или следовать за ним указание на форму товарищества и размер его основного капитала.

Раздел 2. Образование анонимных обществ

Статья 73. Анонимное общество есть товарищество, капитал которого разделен на акции и которое образуется между участниками, несущими убытки лишь в пределах стоимости их взносов Число участников не может быть меньше семи.

Раздел 3. Руководство и управление анонимными обществами

Подраздел 1. Административный совет

Статья 89. (ч. 1) Анонимное общество управляется административным советом, состоящим не менее чем из трех и не более чем из двенадцати членов.

Раздел 7. Преобразование анонимных обществ

Статья 236. Всякое анонимное общество может быть преобразовано в иное по форме товарищество, если на момент преобразования оно существует не менее двух лет и если оно составило баланс двух своих первых хозяйственных лет, одобренный акционерами.

Контрольные вопросы

- 1. Как происходило обновление гражданского законодательства во Франции в новейшее время?
 - 2. Каковы виды юридических лиц по праву Франции?
- 3. В чем состоит отличие в правовом положении акционера от облигационера?
- 4. Какие существуют основные теории юридического лица и каково их практическое значение?
 - 5. Каково положение коммерсанта в праве Франции?
 - 6. Что понимают под представительством в праве?
- 7. Что такое «уставный капитал общества»? Как он формируется и какую задачу выполняет?
- 8. Как принимаются решения в обществе с ограниченной ответственностью?
- 9. Что такое «оферта»? Какие требования предъявляются к оферте?
- 10. Что такое «акцепт»? Каким требованиям должен соответствовать акцепт?
 - 11. Какие сделки являются торговыми?
- 12. Каким образом защищается право собственности во Франции?
- 13. В какой момент переходит право собственности при отчуждении вещи по договору?

Правовые казусы

1. Согласно ст. 88 ГК РФ общество с ограниченной ответственностью не может иметь в качестве единственного участника другое хо-

зяйственное общество, состоящее из одного лица. Аналогичные нормы о запрете «матрешек» содержатся и во Франции. Вместе с тем в законах определены последствия нарушения данного запрета.

Проведите сравнительный анализ положений Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью» о запрете «матрешек» и положений Торгового кодекса Франции 2000 г. Какой из двух законов устанавливает более строгие требования?

2. Экспедитор небольшой фирмы по доставке почтовых сообщений получил задание от руководства приобрести в магазине товары, необходимые для косметического ремонта офиса (щетки, кисточки, краски, шпатели и т.п.). Закупив необходимое, экспедитор приобрел еще и пульверизатор, поскольку им легче наносить краску на потолок. Руководство, получив счета из магазина, отказалось их оплачивать, мотивируя тем, что экспедитор не был уполномочен на приобретение пульверизатора.

Как решить спор? Является ли в данном случае служащий компании представителем? Каковы последствия сделки, заключенной от имени другого лица без полномочий?

3. Директор магазина, пользуясь тем, что в окрестностях города проходит национальная ярмарка, направил туда своего сотрудника (продавца). Задача сотрудника — продавать от имени магазина товары с этикеткой фирмы по твердой цене. Впоследствии выяснилось, что сотрудник продавал товары по цене, в полтора раза превышающей магазинную. Директор потребовал возвратить полученный доход. Однако сотрудник возразил, что он купил этот товар в магазине, а на ярмарке продавал от своего имени.

Как разрешить спор?

4. Правление акционерного общества, созданного согласно французскому правопорядку и занимающигося добычей угля, обсуждало повестку дня — распределение прибыли компании. Акционерами было предложено на средства прибыли приобрести предприятие по деревообработке, поскольку его продукция востребована на рынке. Этот вид деятельности противоречил уставным целям, но правление утвердило предполагаемую сделку.

Может ли правление своим решением изменить предмет деятельности компании? Если вопрос об изменении предмета деятельности был вынесен на решение общего собрания, на котором присутствовали облигационеры компании, кто имел бы право голоса при голосовании? Может ли компания без изменения предмета деятельности приобрести предприятие, осуществляющего иную деятельность?

5. Компания «Ойл депозитум» занималась профессиональным хранением нефтепродуктов. В связи с тяжелым финансовым положением «Ойл депозитум» была объявлена банкротом. Накануне банкротства хранитель принял нефть от компании «Дач шелл». Как оказалось впоследствии, принятая нефть была случайно смешана с нефтью другого клиента — компании «ВР».

Как решить проблему разделения нефти между «Дач шелл» и «ВР»? Кому принадлежит право собственности на хранящуюся в депозитарии нефть?

6. Коммерсант, занимающийся индивидуальным пошивом, заключил договор на изготовление платья для модели ко дню показа мод. Заказ был выполнен за счет средств заказчика, но заказчик в назначенный день не явился за товаром, а ночью мастерская коммерсанта сгорела в результате поджога. Как выяснилось, заказчик попал в аварию не по своей вине и не мог в надлежащий срок явиться за товаром. После госпиталя заказчик потребовал от коммерсанта возместить затраты на материалы, а коммерсант потребовал заплатить за выполненную работу.

Как должен быть разрешен спор?

7. Фермер Пуатье, работая на своем участке, увидел, что горит хозяйственная постройка на соседнем участке. Опасаясь того, что огонь может перекинуться на рядом расположенный гараж, Пуатье на тракторе разрушил постройку. Во время тушения пожара Пуатье укрепил стену гаража, поскольку от огня она начала тлеть.

Вернувшийся из города владелец постройки, поблагодарил Пуатье, но отказался возмещать расходы последнего на укрепление стены гаража, поскольку планировал его перестраивать.

Какие отношения сложились между Пуатье и собственником гаража? Обязан ли собственник гаража возместить Пуатье необходимые и разумные расходы?

8. Барталомью пользовался дорогой, которая вела на его участок через соседскую землю. Чтобы иметь возможность беспрепятственно проезжать, Бартоломью по суду установил сервитут на дорогу.

Весной после разлива реки дорога пришла в негодность. Бартоломью обратился с требованием к соседу (владельцу участка, по которому проходила дорога) о производстве ремонта дороги.

Прав ли Бартоломью, заявляя подобное требование? Кто должен восстанавливать вещь, являющуюся объектом сервитута?

9. Художник Пьер, находясь в гостях у своего знакомого, вдруг почувствовал прилив творческих сил и, желая запечатлеть пришедшее вдохновение, без спроса взял подготовленную знакомым доску и нарисовал пейзаж.

Кому будет принадлежать созданная таким образом картина?

10. Шарль и Франсуа повздорили о принадлежности найденного старинного кольца. До момента разрешения спора кольцо было решено передать на хранение секвестру (третьему лицу). Поняв, что не сможет выиграть спор, Франсуа решил силой завладеть кольцом и попытался отнять его у секвестра.

Может ли хранитель защитить себя от нападок Франсуа? Каким средством? Имеет ли право Шарль помогать хранителю?

Тесты

- 1. ФГК (не считая приложения о заморской территории) делится:
- а) на три книги;
- б) пять книг;
- в) четыре книги;
- г) две книги.
- 2. Субъектами гражданского права по ФГК являются:
- а) физические лица; отсутствие понятия юридического лица;

- б) физические лица; в отдельных случаях допускаются в качестве субъектов юридического лица частного права;
 - в) физические лица; юридические лица.
 - 3. Каков объем прав земельного собственника по ФГК?
- а) правомочия собственника земельного участка распространяются на то, что находится над землей и под землей;
- б) правомочия собственника земельного участка ограничены: собственник не может запретить такого воздействия на его участок, если устранение этого воздействия не представляет для него интереса;
- в) правомочия собственника земельного участка распространяются на то, что находится под землей, но ограничены в отношении воздушного пространства над землей.
- 4. По праву Франции, Германии и Великобритании количество участников общества с ограниченной ответственностью не должно превышать:
 - a) 100;
 - б) 30;
 - в) 50;
 - г) 40.
 - 5. Дуализмом частного права называется:
 - а) регулирование его как законами, так и прецедентами;
 - б) наличие двух основных частей в гражданских кодексах;
- в) выделение в рамках романо-германской правовой семьи романской и германской систем;
- г) раздельное существование гражданского и торгового законодательства.
 - 6. Специальным правом коммерсантов является право:
 - а) выступать под особым наименованием (фирмой);
 - б) иметь собственный банковский счет;
 - в) заключать сделки в электронной форме;
 - г) иметь в собственности акции торгового предприятия.

Темы эссе

- 1. Развитие торговых товариществ в новейшем законодательстве Франции.
- 2. Причины обособления торгового и гражданского законодательства во Франции.

Понятийный аппарат

Агентский договор — договор, при котором одна сторона (агент) обязуется за вознаграждение совершать по поручению другой стороны (принципала) юридические и иные действия от своего имени, но за счет принципала либо от имени и за счет принципала.

Активы акционерного общества — собственный капитал общества — сумма его активов (совокупность используемых им основных и оборотных средств), уменьшенная на сумму его обязательств.

Акцепт — совершение лицом, получившим оферту, в срок, установленный для ее акцепта, действий по выполнению указанных в ней условий договора (отгрузка товаров, предоставление услуг, выполнение работ, уплата соответствующей суммы и т.п.), считается акцептом, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или не указано в оферте.

Акционер — владелец акции; лицо, обладающее акцией и пользующееся всеми вытекающими из этого правами.

Акционерное общество — это общество, уставный капитал которого разделен на определенное число акций; участники акционерного общества (акционеры) не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах сто-имости принадлежащих им акций.

Акция — это эмиссионная ценная бумага, закрепляющая права ее владельца (акционера) на получение части прибыли акционерного общества в виде дивидендов, на участие в управлении акционерным обществом и на часть имущества, остающегося после его ликвидации.

Алеаторная сделка — сделка, связанная с риском; состояние неопределенности, возникающее в момент совершения сделки, касается суммы сделки, предмета обязательства или распределения прав и обязанностей между сторонами сделки.

Альтернативное обязательство — обязательство, содержание которого составляет не одно какое-либо определенное действие должника, а два или более определенных действия, совершение одного из которых является исполнением обязательства.

Бартер — прямой безденежный обмен товарами или услугами; оформляется единым договором (контрактом), в котором производится оценка товаров (услуг) с целью создания условий для эквивалентности обмена, для определения страховых сумм, оценки претензий, начисления санкций, таможенного учета и т.д.

Безакцептные платежи — платежи, осуществляемые на основании платежных требований в тех случаях, когда для оплаты не требуется согласие плательщика, о чем делается специальная пометка в документе: «Без акцепта».

Бездокументарные ценные бумаги — ценные бумаги, существующие не в форме документа на бумажном носителе, а фиксируемые в памяти ЭВМ и иными подобными способами.

Варрант — залоговое свидетельство, часть двойного складского свидетельства; удостоверяет право залога на переданный товарному складу товар.

Векселедатель (эмитент) — лицо, выпустившее в обращение бездокументарный вексель, обязательство уплаты по которому учтено (зафиксировано) оператором расчетов.

Векселедержатель — владелец векселя, имеющий право на получение указанной в нем суммы денег.

Вексель — ордерная ценная бумага, удостоверяющая ничем не обусловленное обязательство векселедателя (простой вексель) либо иного указанного в векселе плательщика (переводной вексель) выплатить по наступлении предусмотренного векселем срока определенную сумму владельцу векселя (векселедержателю).

Вексель переводной — ценная бумага, которая выписывается кредитором (векселедателем) и представляет особый письменный приказ плательщику, об уплате в указанный срок определенной суммы денег, указанной в переводном векселе, третьему лицу (векселедержателю).

Вексель простой — ценная бумага, удостоверяющая безусловное денежное обязательство векселедателя уплатить по наступлении срока определенную сумму денег владельцу векселя (векселедержателю).

Вещное право — субъективное гражданское право, объектом которого является вещь. Разновидность имущественных прав. Лицо, обладающее вещным правом, осуществляет его самостоятельно, не прибегая для этого к содействию других лиц.

Виндикационный иск — иск об истребовании имущества из чужого незаконного владения.

Внедоговорное обязательство — обязательство из правонарушения или неосновательного обогащения.

Деликт — противоправное причинение вреда имуществу или личности.

Декрет — нормативный акт общего или частного характера. В современной Франции декреты издаются президентом и премьерминистром, причем декреты президента получают юридическую силу после их скрепления подписью премьер-министра или соответствующего министра.

Добросовестный приобретатель — приобретатель, который не знал и не мог знать о том, что приобретает имущество у лица, не управомоченного отчуждать имущество.

Доверенность — письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом (представляемым) другому лицу (представителю) для представительства перед третьими лицами.

Договор — это соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. Договор коммерческой концессии — это договор, по которому

Договор коммерческой концессии — это договор, по которому одна сторона (правообладатель) обязуется предоставить другой стороне (пользователю) за вознаграждение на срок или без указания срока право использовать в предпринимательской деятельности пользователя комплекс принадлежащих правообладателю исключительных прав, включающий право на товарный знак, знак обслуживания, а также права на другие предусмотренные договором объекты исключительных прав, в частности на коммерческое обозначение, секрет производства (ноу-хау).

Договор контрактации — это договор, по которому производитель сельскохозяйственной продукции обязуется передать выращенную (произведенную) им сельскохозяйственную продукцию заготовителю — лицу, осуществляющему закупки такой продукции для переработки или продажи.

Индоссамент — передаточная надпись, посредством которой передаются права по ордерной ценной бумаге. Односторонняя сделка.

Иррегулярное хранение (хранение вещей с обезличением) договор хранения, особенность которого составляет право хранителя смешивать вещи, принятые на хранение вещи у одного поклажедателя, с вещами того же рода и качества, принятыми у других поклажедателей (хранение с обезличением).

Негаторный иск — иск об устранении препятствий в осуществлении права собственности, не связанных с лишением владения.

Облигация — это эмиссионная ценная бумага, закрепляющая право ее владельца на получение от эмитента облигации в предусмотренный в ней срок ее номинальной стоимости или иного имущественного эквивалента.

Ограниченное вещное право — право, объектом которого является вещь, находящаяся в собственности другого лица. Отличается двумя признаками 1) абсолютная защита; 2) не прекращается при переходе права собственности на вещь.

Ордонанс — постановление правительства; может быть принято правительством только в случае делегирования полномочий правительству парламентом и на ограниченный срок. Постановление остается в силе при условии его ратификации парламентом.

Сделка — это действие граждан и юридических лиц, направленное на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

Сделка абстрактная — сделка, на действительность которой не влияет отсутствие или недействительность основания сделки.

Сделка каузальная — сделка, которая является недействительной

при отсутствии или недействительности основания.

Сделка односторонняя — сделка, для совершения которой необ-

ходимо и достаточно выражения воли одного лица.

Сервитут — право ограниченного пользования чужим объектом недвижимого имущества, например, для прохода, прокладки и эксплуатации необходимых коммуникаций и иных нужд, которые не могут быть обеспечены без установления сервитута.

Титульное владение — владение вещью на основании договора

или на ином соответствующем закону основании (титуле).

Франшиза — определенная часть имущественных потерь (убытков) страхователя (выгодоприобретателя), не подлежащая возмещению страховщиком, установленная в договоре имущественного страхования как одно из его условий.

Форс-мажор — возникновение чрезвычайных и неотвратимых обстоятельств, результатом которых является невыполнение условий договора.

Источники

- 1. Гражданское, торговое и семейное право капиталистических стран: сборник нормативных актов: гражданские и торговые кодексы / под редакцией В. К. Пучинского, М. И. Кулагина. Москва, 1989.
- 2. Законодательство о торговых обществах и товариществах / ответственный редактор В. А. Туманов. Москва, 1995.

Литература

- 1. *Акопян, В. 3.* История стран Западной Европы в 2 ч. Часть 2. Франция. Испания: учебник для академического бакалавриата / В. 3. Акопян, В. В. Зюзин, Г. Ю. Лебедев. 2-е изд., перераб. и доп. Москва: Издательство Юрайт, 2019.
 - 2. Арсеньев, Э. А. Франция под знаком перемен. Москва, 1984.
- 3. *Бертелеми, Ж.* Государственный строй Франции. Москва, 1936.
- 4. *Де ла Морандьер, Ж.* Гражданское право Франции / под редакцией Е. А. Флейшиц. Москва, 1958.
- 5. *Дюги*, Л Общие преобразования гражданского права со времени Кодекса Наполеона: пер. с фр. Москва,1979.
- 6. *Еременко*, *В. И.* Законодательство о пресечении недобросовестной конкуренции капиталистических стран. Москва, 1991.
 - 7. Жидков, О. А. История буржуазного права. Москва, 1971.
- 8. *Заболотный, В. М.* Новейшая история стран Европы и Северной Америки. Конец XIX начало XX века. Москва, 2004.
- 9. *Исхакова, О. Д.* История Франции : учебник для академического бакалавриата. 2-е изд., испр. и доп. Москва : Издательство Юрайт, 2019.

- 10. *Корякин, В. М.* Гражданское и торговое право зарубежных стран в схемах и таблицах : учебное пособие. Москва : Проспект, 2016.
- 11. *Маклаков*, *В. В.* Государственный строй Франции. Москва, 1957.
- 12. Очерки кодификации и новеллизации буржуазного гражданского права. Москва, 1983.
- 13. *Серебренников, В. П.* Конституционное право Франции. Москва, 1978.
 - 14. Топорнин, Б. Н. Европейское право. Москва, 2001.
- 15. *Шенвиц,* Φ . Кодекс Наполеона. Его характер и распространение : пер. с нем. Санкт-Петербург, 1912.

Тема 11. Гражданское и торговое право в Германии

В послевоенной Германии сложилась следующая структура источников права. Главным источником права является Основной закон (Конституция) 1949 г. Рангом ниже стоят законодательные акты, постановления и другие правовые акты федерации и земель. Судебная практика не считается источником права.

В сфере частного права основополагающий документ — Германское гражданское уложение 1896 г. (ГГУ). В нем рассматриваются вопросы статуса физических и юридических лиц, исчисления сроков давности, собственности, вещного права, заключения сделок и т.д.

В качестве дополнительных к ГГУ выступают такие, в частности, законы, как: Закон об общих условиях сделок 1976 г., Закон об ответственности за недоброкачественную продукцию 1989 г., Закон о праве собственности на жилье 1951 г., Закон о чеках 1933 г., Закон о векселях 1993 г., Закон о регулировании порядка производства по делам о несостоятельности 1994 г. и некоторые другие.

Продолжает иметь большое значение Германское торговое уложение 1897 г. (ГТУ), которое регулирует порядок совершения сделок, совершаемых коммерсантами и торговыми товариществами. ГТУ состоит из четырех книг. Первая книга дает характеристику основных определений, таких как «коммерсант», «торговый представитель», «торговая фирма» и т.д. Вторая книга рассматривает общие положе-

ния о торговых товариществах. Третья книга посвящена регулированиям торговых сделок. Четвертая книга — вопросам морского права, транспорта и страхования.

ГТУ регламентирует деятельность трех видов обществ:

- полного товарищества;
- коммандитного товарищества;
- тихого (или негласного) товарищества.

Отдельные вопросы торгового права регулируют Закон о товариществах с ограниченной ответственностью $1892~\mathrm{r.}$, Закон об акционерных обществах $1965~\mathrm{r.}$ и др.

Закон об акционерных обществах является одним из самых больших и подробных законов. Он состоит из 410 статей и 5 книг:

- об акционерном обществе;
- о коммандитном товариществе на акциях;
- об отношениях между так называемыми связанными юридически самостоятельными предприятиями;
 - о преобразовании акционерных обществ;
 - о санкциях за нарушение акционерного права.

В сфере конкуренции действуют такие законы, как Закон о недобросовестной конкуренции 1909 г., Закон борьбе с ограничениями конкуренции 1957 г. и некоторые другие.

Германское торговое уложение

Первая книга. Торговое сословие

Первый раздел. Коммерсанты

- § 1. [Коммерсант по обязанности]
- (1) Коммерсантом в смысле настоящего Уложения является тот, кто зани-мается торговым промыслом.
- (2) Торговым промыслом считается любое занятие промыслом, предметом которого являются нижеобозначенные виды сделок:
- 1. приобретение и дальнейшее отчуждение движимых вещей (това-ров) или ценных бумаг, независимо от того, отчуждаются ли далее товары без изменения или же после обработки или переработки;
- 2. принятие на себя обработки или переработки товаров для других, если промысел не ведется ремесленным способом;
 - 3. принятие на себя страхования за премию;
 - 4. операции банкиров и денежных менял;
- 5. принятие на себя перевозки грузов или пассажиров по морю, сделки фрахтовщиков или учреждений, предназначенных для пере-возки пассажиров

по суше или по внутренним водам, а также сделки предприятий, занимающихся буксирным судоходством;

- 6. сделки комиссионеров, экспедиторов или содержателей складов;
- 7. сделки торговых представителей или торговых маклеров;
- 8. издательские сделки, а также прочие сделки по торговле книгами или предметами искусства;
- 9. сделки, связанные с типографией, если промысел не ведется ре-месленным способом.
 - § 4. [Мелкий коммерсант]
- (1) Предписания о фирмах, торговых книгах и прокуре не применяются к лицам, чье промысловое предприятие по виду и объему не требует делового обзаведения, налаженного коммерческим образом.
- (2) Посредством объединения для ведения промысла, к которому не применяются означенные предписания, не может быть основано полное товарищество или коммандитное товарищество.
 - § 5. [Коммерсант в силу регистрации]

Если фирма зарегистрирована в торговом регистре, то против того, кто ссылается на регистрацию, нельзя выдвигать возражение, что промысел, ведущийся под фирмой, не является торговым промыслом или что он относится к предприятиям, означенным в § 4 абз. 1.

- § 6. [Торговые товарищества; коммерсант по форме]
- (1) Предписания, касающиеся коммерсантов, применяются также к торговым товариществам.

Второй раздел. Торговый регистр

§ 8. [Ведение регистра]

Торговый регистр ведется судами.

- § 15. [Публичность торгового регистра]
- (1) Пока факт, подлежащий внесению в торговый регистр, не зарегистрирован и не опубликован, лицо, в чьих интересах этот факт должен был быть зарегистрирован, не может противопоставить его третьему лицу, кроме случая, когда этот факт был известен последнему
- (2) Если факт зарегистрирован и опубликован, то третье лицо должно признать его в отношении себя. Это не имеет силы для юридических действий, которые предпринимаются в течение пятнадцати дней после опубликования, если третье лицо докажет, что оно не знало и не должно было знать об указанном факте.

Третий раздел. Торговая фирма

- § 17. [Определение]
- (1) Фирма коммерсанта является именем, под которым он осуществляет свои сделки в торговле и ставит свою подпись
 - (2) Коммерсант может выступать истцом и ответчиком под своей фирмой

- § 18. [Фирма индивидуального коммерсанта]
- (1) Коммерсант, который ведет свое дело без другого участника или только с негласным участником, может иметь в качестве фирмы свою фамилию с по меньшей мере одним полностью написанным собственным именем
- (2) К фирме нельзя делать никаких дополнений, которые указывают на отношения, связанные с наличием товарищества, или иным образом способны ввести в заблуждение относительно вида или объема дела или свойств владельца. Допускаются дополнения, содержащие отличительный признак лица или деятельности.
- § 19. [Фирма полного торгового товарищества или коммандитного товарищества]
- (1) Фирма полного торгового товарищества должна содержать фамилию хотя бы одного из участников с дополнением, указывающим на наличие товарищества, или фамилии всех участников
- (2) Фирма коммандитного товарищества должна содержать фамилию хотя бы одного из участников, несущего личную ответственность, с дополнением, указывающим на наличие товарищества
 - (3) Добавление собственного имени не требуется
- (A) Имена других лиц как участников, несущих личную ответственность, могут не включаться в фирму полного торгового товарищества или коммандитного товарищества
- (5) Если ни один из участников, несущих личную ответственность, не является физическим лицом, то фирма должна, даже если она продолжает использоваться в соответствии с §§ 21, 22, 24 или другими установленными законом предписаниями, содержать обозначение, которое характеризует ограничение ответственности Указанный порядок не действует, если участниками, несущими личную ответственность, являются другое полное торговое товарищество или коммандитное товарищество, в котором участником, несущим личную ответственность, является физическое лицо.

Пятый раздел. Прокура и доверенность на ведение дел

- § 48. [Выдача прокуры; совместная прокура]
- (1) Прокура может быть выдана только владельцем торгового дела или его законным представителем и только посредством четкого заявления.
- (2) Выдача прокуры может производиться совместно нескольким лицам (совместная прокура).
 - § 49. [Объем прокуры]
- (1) Прокура уполномочивает на все виды судебных и внесудебных дел и правовых действий, с которыми связан торговый промысел предприятия
- (2) Право на отчуждение и обременение земельных участков предоставляется прокуристу особо.
 - § 50. [Ограничение объема]

- (1) Ограничение объема прокуры не действует по отношению к третьим лицам.
- (2) Указанный порядок, в частности, действует в отношении ограничения, что прокура должна использоваться только для определенных сделок или определенных видов сделок, или только при определенных обстоятельствах, или только на определенное время, или только в отдельных местах.
- (3) Ограничение прокуры деятельностью одного из нескольких отделений, принадлежащих владельцу дела, действительно по отношению к третьим лицам, лишь если отделения действуют под разными фирмами. Индивидуализация фирм в смысле настоящего предписания проявляется также в том, что для фирмы отделения делается дополнение, которое обозначает его как фирму отделения.
 - § 51. [Подпись прокуриста]

Прокурист должен подписываться, прилагая к фирме свою подпись с дополнением, выявляющим наличие прокуры.

Седьмой раздел. Торговый представитель

- § 84. [Определение торгового представителя]
- (1) Торговым представителем является тот, кому как самостоятельно занимающемуся промыслом поручено постоянно посредничать для другого предпринимателя (предпринимателей) в сделках или заключать их от его имени. Самостоятельным является тот, кто в основном свободно может организовать свою деятельность и определять свое рабочее время.
- (2) Тот, кто не является самостоятельным в смысле абз. 1, но постоянно уполномочен посредничать для предпринимателя в сделках или заключать их от его имени, считается служащим.
 - (3) Предприниматель может быть также торговым представителем.

Третья книга

Торговые книги

Первый раздел. Предписания для всех коммерсантов

Первый подраздел. Бухгалтерский учет. Инвентаризация

- § 238. [Обязанность вести бухгалтерский учет]
- (3) Каждый коммерсант обязан вести бухгалтерские книги и отражать в них торговые операции и состояние своего имущества в соответствии с принципами бухгалтерского учета. Бухгалтерский учет должен вестись так, чтобы в пределах соразмерного времени дать третьему компетентному лицу представление о деловых операциях и состоянии предприятия. Хозяйственные операции должны прослеживаться применительно к их возникновению и развитию.
- (2) Коммерсант обязан сохранять воспроизведение подлинников отправленных коммерческих писем (дубликат, отпечаток, копия или иное дословное воспроизведение текстов на письменном, видео— или ином носителе данных)».

Акционерный закон 1965 г.

Первая часть. Общие предписания

- «§ 1. Сущность акционерного общества.
- (1) Акционерное общество является обществом с собственной правосубъектностью. По обязательствам перед кредиторами общество отвечает только имуществом общества.
- (2) Акционерное общество имеет уставный капитал, разделенный на акции.
 - § 2. Число учредителей.

В заключении договора об обществе (устава) должны участвовать минимум пять лиц, которые принимают на себя акции взамен взносов.

§ 3. Акционерное общество как торговое общество.

Акционерное общество является обществом торгового права (торговым товариществом), даже если предмет предприятия состоит не в занятии торговым промыслом.

- § 4. Фирма.
- (1) Фирма (фирменное наименование) акционерного общества воспроизводит, как правило, предмет деятельности предприятия. Она должна содержать обозначение «акционерное общество».
- (2) Если акционерное общество продолжает фирму перешедшего к нему торгового дела (§ 22 Торгового уложения), то оно должно включить в фирму обозначение «акционерное общество».
 - § 5. Место нахождения.
- (1) Местом нахождения общества является место, которое определено уставом.
- (2) Устав, как правило, определяет в качестве места нахождения место, где общество имеет свое предприятие, либо место, где находится руководство предприятия или осуществляется управление им.
 - § 6. Уставный капитал.

Уставный капитал и акции должны быть выражены по номинальной сумме в немецких марках.

§ 7. Минимальная номинальная сумма уставного капитала

Минимальная номинальная сумма уставного капитала составляет 100 тысяч немецких марок.

- § 8. Минимальная номинальная сумма акций
- (1) Минимальная номинальная сумма акций составляет 50 немецких марок. Акции меньшей номинальной суммы недействительны. За ущерб в связи с выпуском акций эмитенты отвечают перед держателями акций как солидарные должники.
- (2) Большие номинальные суммы акций должны быть выражены в полных сотнях немецких марок.

- (3) Акции неделимы.
- (4) Эти предписания действуют также в отношении свидетельств об участии, которые выдаются акционерам перед выпуском акций (временное свидетельство).
 - § 9. Сумма выпуска акций
- (1) На меньшую, чем номинальная, сумму акции выпускать не разрешается.
- (2) Они должны быть именными, если они выпускаются до полной выплаты номинальной или увеличенной суммы выпуска. Сумма частичных оплат указывается в акции.
 - (3) Временные свидетельства должны быть именными
- (4) Временные свидетельства на предъявителя являются недействительными. За ущерб в связи с выпуском акций эмитенты отвечают перед держателями акций как солидарные должники.
- (5) В уставе может быть ограничено или исключено право требования выдачи свидетельств по отдельным акциям.
 - § 11. Акции особого рода

Акции могут представлять различные права, особенно при распределении прибыли и имущества общества. Акции с равными правами являются акциями одного рода.

- § 12. Право голоса. Отсутствие права нескольких голосов
- (1) Каждая акция предоставляет право голоса. Привилегированные акции, согласно предписаниям настоящего Закона, могут быть выпущены как акции без права голоса.
- (2) Право нескольких голосов не допускается. Компетентная по вопросам экономики высшая инстанция земли, в которой общество имеет свое место нахождения, может допустить исключения постольку, поскольку это необходимо для соблюдения преобладающих общехозяйственных интересов.
 - § 14. Компетентность

Судом в смысле настоящего Закона, если не определено иного, является суд по месту нахождения общества.

§ 15. Родственные предприятия

Родственными предприятиями называются юридически самостоятельные предприятия, которые относятся друг к другу как предприятие, находящееся в преобладающем владении, и предприятие, имеющее большинство участия в нем (§ 16), либо как зависимое и управляющее предприятие (§ 17) или являются предприятиями, входящими в концерн (§ 18), предприятиями с взаимным участием (§ 19) либо сторонами в договоре о предприятии (§ 291, 292).

Вторая часть. Учреждение общества

§ 23. Утверждение устава

- (1) Устав должен быть удостоверен нотариальным документом. Представителям требуется нотариально заверенные доверенности.
 - (2) В документах указываются:
 - 1) учредители;
- 2) номинальная сумма, сумма эмиссии и, если существует несколько родов, род акций, который принимает на себя каждый учредитель;
 - 3) оплаченная сумма уставного капитала.
 - (3) Устав должен определять:
 - 1) фирму (фирменное наименование) и место нахождения общества;
- 2) предмет деятельности; в частности, в промышленных и торговых предприятиях более подробно указываются виды продукции и товаров, которые будут производиться и которыми будут торговать;
 - 3) размер уставного капитала;
- 4) номинальные суммы акций и число акций каждой номинальной суммы, а также, если существует несколько родов, род акций и число акций каждого рода;
 - 5) род акций: на предъявителя или именные;
- 6) число членов правления или правила, по которым устанавливается это число.
- (4) Устав должен также содержать положения о форме, в которой делаются публикации общества.
- (5) Устав может отступать от предписаний настоящего Закона, только если это прямо допускается. Дополняющие положения устава допустимы, если только настоящий Закон не содержит исчерпывающее регулирование.
 - § 46. Ответственность учредителей
- (1) Учредители отвечают перед обществом как солидарные должники за правильность и полноту предоставляемых с целью учреждения общества данных о принятии акций, выплате за акции, использовании внесенных сумм, особых преимуществах, расходах по учреждению, вещных вкладах и принятии вещей. Они далее отвечают за то, чтобы место, определенное для принятия платежей в уставный капитал (абзац 3 § 54), было пригодным для этого и чтобы уплаченные суммы находились в свободном распоряжении правления. Без потерь для обязательства по возмещению прочего возникающего ущерба они производят недостающие платежи и возмещают вознаграждение, которое не подпадает под расходы по учреждению.
- (2) Если учредителями преднамеренно или по грубой небрежности наносится обществу ущерб посредством вкладов, принятия вещей или расходов по учреждению, то все учредители обязаны к возмещению ущерба как солидарные должники.
- (3) От этих обязательств учредитель освобождается, если он не знал и не должен был знать, проявляя заботливость порядочного коммерсанта, фактов, обязывающих возместить ущерб.

- (4) Если у общества возникает недостача, вызванная тем, что акционер неплатежеспособен или не способен внести вещный вклад, то все учредители обязаны возместить обществу ущерб как солидарные должники, которые приняли к участию в обществе акционера, зная о его неплатежеспособности или неспособности к исполнению.
- (5) Наряду с учредителями равным образом отвечают лица, за чей счет учредители приняли на себя акции. Они не могут ссылаться на свое собственное неведение в силу таких обстоятельств, о которых действующий за их счет учредитель знал или должен был знать.

Третья часть. Правоотношения между обществом и его участниками

- § 53a. Равное отношение к акционерам. К акционерам при равных условиях следует относиться равным образом.
 - § 54. Основное обязательство акционеров
- (1) Обязательство акционеров по внесению вкладов ограничивается номинальной или увеличенной суммой выпуска акций.
- (2) Если в уставе не установлены вещные вклады, акционеры уплачивают номинальную или увеличенную сумму выпуска акций.
- (3) Сумма, требуемая перед заявлением общества, должна быть уплачена только в законных платежных средствах: в подтвержденных Немецким федеральным банком чеках, посредством кредитовой записи на счете внутри страны в Немецком федеральном банке либо кредитном институте или на почтовом чековом счете общества или правления, и должна находиться в свободном распоряжении правления. Требования правления из этих платежей считаются требованиями общества.

Четвертая часть. Структура акционерного общества

Первый раздел. Правление

- § 76. Руководство акционерного общества
- (1) Правление руководит обществом под свою собственную ответственность.
 - (2) Правление может состоять из одного или нескольких человек.
- В обществах с уставным капиталом более чем в три миллиона марок ему надлежит состоять минимум из двух лиц, если только устав не определяет, что оно состоит из одного лица.

Предписания о назначении директора от работников остаются незатронутыми.

(3) Членом правления может быть только физическое, полностью дееспособное лицо. Тот, кто был осужден за преступление согласно §283—283b Уголовного кодекса, не может в течение пяти лет с момента вступления в законную силу приговора быть членом правления; в срок не засчитывается время, в течение которого нарушитель принудительно по административному распоряжению содержался в лечебном заведении. Тот, кому посредством су-

дебного приговора или посредством обязательного к исполнению решения органа управления воспрещено полностью или частично заниматься профессией или промыслом, не может в течение времени действия запрета быть членом правления в обществе, предмет деятельности которого полностью или частично совпадаете предметом запрета.

Четвертый раздел. Общее собрание

Первый подраздел. Право общего собрания

- § 118. Общие положения
- (1) Акционеры осуществляют свои права в делах общества на общем собрании, если закон не определяет иного.
- (2) Члены правления и наблюдательного совета должны принимать участие в общем собрании.
 - § 119. Права общего собрания
- (1) Общее собрание принимает решение в случаях, четко определенных в законе и уставе, в частности:
- 1) о назначении членов наблюдательного совета, если только их не надлежит направлять в наблюдательный совет или избирать в качестве членов наблюдательного совета от наемных работников согласно Закону об участии в управлении предприятием, Закону о дополнениях к Закону об участии в управлении производством в области угля и стали или Закону о правовом режиме предприятий от 1952 г.:
 - 2) об использовании балансовой прибыли;
 - 3) об утверждении отчетов членов правления и наблюдательного совета;
 - 4) о назначении ревизора;
 - 5) об изменениях устава;
 - 6) о мерах по привлечению капитала и уменьшению капитала;
- 7) о назначении ревизоров для проверки деятельности при учреждении или при ведении дел;
 - 8) о прекращении общества.
- (2) Вопросы ведения дел общее собрание может решать, только если этого требует правление.

Вторая книга. Коммандитное товарищество на акциях

- § 278. Сущность коммандитного товарищества на акциях
- (1) Коммандитное товарищество на акциях является торговым товариществом с самостоятельной правосубъектностью, в котором минимум один участник неограниченно отвечает перед кредиторами товарищества (лично отвечающий участник), а прочие участвуют в разделенном на акции уставном капитале, не отвечая лично по обязательствам товарищества (коммандитные акционеры).
- (2) Правоотношения лично отвечающих участников между собой и с сообществом коммандитных акционеров, а также правовые отношения с треть-

ими лицами, а именно полномочие лично отвечающих участников на ведение дел и представительство товарищества, определяются согласно предписаниям Торгового уложения о коммандитном товариществе.

(3) В остальном для коммандитного товарищества на акциях соответственно действуют, если из нижеследующих предписаний либо по причине отсутствия правления не следует иного, предписания первой книги об акционерном обществе настоящего Закона».

Контрольные вопросы

- 1. Каковы виды источников права по ГГУ и ГТУ? В чем отличие?
- 2. Каковы виды юридических лиц по праву Германии? В чем отличие акционерного общества от товарищества?
 - 3. Что такое «акция», и каковы ее виды?
 - 4. Какую роль играют торговые книги и кто обязан их вести?
 - 5. Какими признаками обладает коммерсант?
- 6. Какова основная функция коммерсанта (торговца)? Какие сопутствующие функции выполняет коммерсант (торговец)?
- 7. Кто такие торговые посредники и в чем заключается существо их профессиональной деятельности?
 - 8. Что такое «прокура» и каковы ее виды?
- 9. Кто такой добросовестный приобретатель? Как защищен добросовестный приобретатель?
 - 10. Что такое приобретательная давность?
 - 11. Назовите вещно-правовые иски.
 - 12. В чем отличие виндикационного и негаторного исков?

Правовые казусы

1. Бывший банкир Шольц купил в деревне участок и стал заниматься фермерством. Свою продукцию он поставлял в магазин ближайшего городка. Одну из партий магазин отказался принимать, поскольку срок поставки был существенно нарушен. Продукция была магазином утилизирована, так как была скоропортящейся. Шольц потребовал оплаты, мотивируя тем, что магазин принял продукцию. В суде магазин заявил о необходимости представления торговых и учетных книг у Шольца, чтобы можно было установить дату производства продукции. Шольц не смог их предоставить, объяснив, что не является коммерсантом и не зарегистрирован в реестре.

Решите спор. Какие виды коммерсантов предусмотрены ГТУ? Каким актом установлена обязанность по ведению торговых книг? Какие документы входят в понятие «торговые книги»?

2. Краузе являлся одним из участников общества с ограниченной ответственностью и его директором. На общем собрании он был переизбран. Новый директор отказался исполнять контракты, совершенные обществом за подписью Краузе. В качестве мотива он указал, что теперь есть новый директор, который не брал на себя таких обязательств, а следовательно, не должен их исполнять.

По требованию кредиторов к числу соответчиков был привлечен и Краузе, как бывший директор и один из участников общества. Краузе возражал против иска, мотивировав тем, что как участник он не несет ответственности по обязательствам общества, а как директор он не совершил действий, причиняющих ущерб.

Какова правоспособность общества с ограниченной ответственностью по праву Германии? Как решить спор по праву Германии? Как осуществляется контроль за деятельностью управляющего?

3. Хузинга был назначен прокуристом на племенную ферму по выращиванию крупного рогатого скота. Выдача прокуры была надлежаще оформлена. Полномочия Хузинга были ограничены тем, что ему было запрещено продавать породистых быков-производителей. В ходе своей деятельности Хузинге потребовались дополнительные капиталовложения, для чего он предложил банку часть пастбищ в залог. Договор залога Хузинга подписал сам, указав, что действует по доверенности. Банк отказался заключать такой договор.

Объясните, чем при этом мог руководствоваться банк.

4. Крупное акционерное общество (заказчик) и коммерсант Битнер (исполнитель) заключили договор на тестирование аппаратуры легковых автомобилей. За первую партию автомобилей заказчик перечислил предоплату и принял работы без замечаний. Оплату второй партии заказчик задержал, объяснив тем, что перечислит деньги после завершения всех работ и подписания итогового акта. Коммерсант возражал, ссылаясь на условия договора, по которому была предусмотрена предоплата как первого, так и второго этапов. Обще-

ство указало, что как более экономически сильный субъект имеет право на изменение условий договора.

Какие отношения возникли между акционерным обществом и коммерсантом с точки зрения предмета частного права? Каков метод регулирования отношений между частными лицами? Имеет ли акционерное общество юридические преимущества в договоре? Обоснована ли позиция акционерного общества?

5. Коммерсант Клаус занимался выращиванием овощей. Расположенная рядом фабрика производила фарфоровую посуду. Клаус, считая, что низкие урожаи происходят по причине вредных выбросов фабрики, обратился с требованием запретить производство посуды.

Назначенная судом экспертиза показала, что вредные воздействия на участок Клауса, вызываемые использованием фабрикой своего участка, порождены принятым в данной местности (т.е. обычным) использованием данного участка. Вследствие этого они не могут быть предотвращены мерами, хозяйственно доступными пользователям типа фабричного производства. В иске было отказано.

Вправе ли собственник земельного участка требовать устранения существенного отрицательного воздействия на него со стороны владельца другого участка? При каких условиях собственник не вправе запретить подобное воздействие? Какой параграф ГГУ предусматривает эти условия? Обосновано ли решение суда?

6. Компания из Германии заключила договор с фирмой из США о поставках продукции. Расчеты за поставленный товар предусматривались в евро. С момента произведенной отгрузки товара экономическая ситуация изменилась и евро подорожал, а доллар подешевел. Германская компания предложила американской произвести платеж в долларах, на что получила отказ.

Что является содержанием денежного обязательства? Что такое «валюта платежа» и «валюта долга»? Можно ли в судебном порядке принудить фирму из США к платежу в долларах? Как решить задачу по праву Германии?

7. Штилике приобрел старинные часы на вещевом рынке. Впоследствии из газетного объявления он узнал, что данные часы были украдены.

Сможет ли добросовестный приобретатель приобрести право собственности на вещь? Каков будет правовой статус вещи по истечении срока приобретательской давности? Что изменится, если Штилике во время приобретения стал догадываться, что покупает ворованную вещь?

8. Три друга детства заключили письменно договор о том, что каждый из них принимает на себя обязательство «никогда не вступать в брак».

Возможно заключение такой сделки по ГГУ? Каковы правовые последствия такой сделки.

9. Гроссер, имея в собственности квартиру в многоквартирном доме, сдал ее в аренду Кляйнеру сроком на пять лет. Через два года Кляйнер с согласия Гроссера сдал квартиру Фишеру. По условиям договора Кляйнера с Фишером, последний должен был перечислять арендную плату непосредственно Гроссеру.

Соседи стали жаловаться на поведение Фишера, который устраивал каждый день шумные вечеринки. Гроссер потребовал от Фишера освободить помещение, но последний отказался.

Может ли Гроссер, как собственник квартиры, расторгнуть договор с Фишером? Может ли Кляйнер предъявить какие-либо претензии к Фишеру?

10. Битнер, являясь собственником садового участка, решил построить новый дом на северной части своего участка. Сосед, близ границ которого Битнер начал строительство, обратился в суд с требованием запретить строительство. Он считал, что новый дом будет затенять участок, на котором он выращивал ягоды.

Основательно ли требование соседа? Имел ли Битнер право выбирать место для строительства дома на своем участке?

Тесты

- 1. Виндикационный иск используется в судах:
- а) Великобритании;
- б) США;

- в) Германии;
- г) Италии.
- 2. В Германии законным является брак:
- а) заключенный в религиозной форме;
- б) зарегистрированный в государственных органах;
- в) зарегистрированный в государственных органах или заключенный в религиозной форме;
 - г) фактически существующий.
 - 3. Предмет регулирования торгового права:
- а) хозяйственная деятельность, осуществляемая в качестве промысла с целью извлечения прибыли;
- б) отношения, складывающиеся в процессе международной торговли;
- в) хозяйственная деятельность, осуществляемая торговыми товариществами;
- г) существенные условия, обязанности и ответственность сторон в договоре купли-продажи.
- 4. Страна, в которой нормы семейного права выделены в отдельную книгу гражданского кодекса:
 - а) Германия;
 - б) Франция;
 - в) Великобритания;
 - г) США.
- 5. Легальный режим имущества супругов, существующий в Германии, режим:
 - а) условной общности;
 - б) договорного регулирования;
 - в) общности.
- 6. В тех странах, где существует институт коммандитного товарищества, установлена следующая диспозитивная норма: если договором не предусмотрено иное, управление товариществом осуществляют:

- а) совместно все полные товарищи и те коммандитисты, которые отвечают по обязательствам товарищества частью личного имущества;
 - б) только коммандитисты;
 - в) совместно все полные товарищи и коммандитисты;
 - г) только полные товарищи.

Темы эссе

- 1. Современные системы торгового (коммерческого) права.
- 2. Система вещных прав по германскому праву.
- 3. Причины и условия создания единого гражданского права в Германии.

Понятийный аппарат

Вещные права — право собственности и ограниченные вещные права (владение, суперфиций, эмфитевзис, сервитут, узуфрукт, залог, ипотека, право удержания и т.п.).

Виндикационный иск (actio rei vindicatio) — иск невладеющего собственника к владеющему несобственнику о возврате индивидуально определенной вещи из незаконного владения.

Дееспособность — способность лица своими действиями осуществлять свои гражданские и (или) торговые права, приобретать и нести свои обязанности.

Ипотека — вещное обеспечение исполнения обязательств, при котором обычно отсутствует реальная передача вещи залогодержателю.

Картель — устойчивый союз юридически самостоятельных предпринимателей.

Коммерсант — физическое или юридическое лицо, ведущее торговую деятельность в виде промысла (профессиональный предприниматель).

Конкурентное право — совокупность норм права, направленных на борьбу с ограничениями конкуренции и недобросовестной конкуренцией.

Концерн — наиболее сложная форма монополистического объединения, в которой могут переплетаться такие формы объединений, как картель, синдикат и трест.

Негаторный иск (actio negatoria) — требование прекращения противоправных действий, препятствующих осуществлению правомочий собственника, хотя бы и без утраты им владения вещью.

Право преимущества — вещное право, носитель которого осуществляет свое право на чужую вещь, отстраняя носителей обязательственных прав.

Право следования — вещное право, которое следует за вещью, т.е. сохраняется даже в случае утраты субъектом права владения вещью.

Приобретательная давность — приобретение права собственности в силу факта открытого, добросовестного и непрерывного владения вещью в течение установленного законом давностного срока.

Сделкоспособность — способность лица своими действиями (самостоятельно) совершать сделки.

Синдикат — объединение юридически и производственно самостоятельных предпринимателей, ведущих совместно коммерческую деятельность.

Спецификация — переработка вещи (например, создание новой вещи из материалов другого лица).

Цедент — первоначальный кредитор по обязательству, уступающий свое требование к должнику другому лицу (цессионарию) в рамках уступки требования (цессии).

Цессионерий — новый кредитор, приобретающий право требования к должнику от первоначального кредитора по обязательству (цедента) в рамках уступки требования (цессии).

Эвикция — отобрание вещи по решению суда.

Источники

- 1. Гражданское уложение Германии / перевод с немецкого. Москва, 2008.
- 2. Торговое уложение Германии / перевод с немецкого. Москва, 2009.

Литература

- 1. *Бабанцев Н. Ф.* Германская империя. 1871—1918 гг.: историкоправовое исследование. Красноярск, 1984.
- 2. История стран Западной Европы в 2 ч. Часть 1. Великобритания. Германия : учебник для академического бакалавриата / А. П. Горбунов [и др.] ; под общей редакцией А. П. Горбунова, В. П. Ермакова, С. И. Линца. 2-е изд., перераб. и доп. Москва : Издательство Юрайт, 2019.
- 3. *Корякин, В. М.* Гражданское и торговое право зарубежных стран (курс лекций в схемах) : учебное пособие. Москва, 2011.
- 4. *Кучма*, *В. В.* Развитие государственного строя Германии и Японии в период Нового времени : учебное пособие. Волгоград, 2000.
- 5. *Михайлов, А. М.* Сравнительное правоведение: догма романогерманского права: учебное пособие для бакалавриата и магистратуры. 2-е изд. Москва: Издательство Юрайт, 2019.
- 6. *Попова, А. В.* История государства и права зарубежных стран : учебник и практикум для прикладного бакалавриата. Москва : Издательство Юрайт, 2019.
- 7. *Родин, О. Ф.* История Германии : учебник и практикум для академического бакалавриата. 3-е изд., испр. и доп. Москва : Издательство Юрайт, 2019.
- 8. *Савельев*, В. А. Гражданский кодекс Германии. Москва, 1994.

ПРИМЕРНЫЙ ПЕРЕЧЕНЬ ВОПРОСОВ К ЗАЧЕТУ

- 1. Значение изучения гражданских и торговых кодексов западных стран для современного юриста.
 - 2. Характеристика сравнительно-правового метода.
- 3. Сравнительное правоведение как наука. Виды сравнения правовых норм.
- 4. Кодификация. Ее отличие от других способов систематизации правового материала.
 - 5. Общая характеристика кодификаций XIX и XX вв.
- 6. Сравнительная характеристика гражданского и торгового права. Принципы гражданского и торгового права.
- 7. Романо-германское, англо-американское гражданское и торговое право: основные отличия.
 - 8. Дуализм частного права: понятие, происхождение, тенденции.
 - 9. Виды источников права, их иерархическая лестница.
 - 10. Источники гражданского и торгового права Франции.
 - 11. Источники гражданского и торгового права Германии.
 - 12. Источники гражданского и торгового права Англии и США. 13. Германское гражданское уложение: значение и общая харак-
- 13. Германское гражданское уложение: значение и оощая характеристика.
 - 14. Германское торговое уложение: общая характеристика.
- 15. Гражданский кодекс Франции: значение и общая характеристика.
 - 16. Торговый кодекс Франции: общая характеристика.
 - 17. Добросовестное приобретение: понятие, признаки.
- 18. Приобретательская давность. Различия в правовом регулировании Франции и Германии.
 - 19. Источники торгового и гражданского права Англии.
 - 20. Применение правил прецедента и норм права справедливости.
 - 21. Источники торгового и гражданского права США.
 - 22. Отличие американской правовой системы от английской.
 - 23. История создания Единообразного торгового кодекса США.
- 24. Правовой статус предпринимателей в Германии. Виды коммерсантов в Германии.
 - 25. Признаки коммерсанта во Франции.
 - 26. Индивидуальный предприниматель в Англии.

- 27. Особенности правового статуса коммерсанта в США.
- 28. Виды вещных прав по германскому праву. Право собственности в Германии.
- 29. Основания возникновения узуфрукта и сервитута как вещных прав.
 - 30. Способы защиты вещных прав.
 - 31. Понятие и признаки виндикационного требования.
 - 32. Понятие и признаки негаторного требования.
 - 33. Вещные права по ФГК.
 - 34. Движимое и недвижимое имущество во Франции.
 - 35. Право собственности в правовой системе Англии.
 - 36. Институт доверительной собственности (траст) в Англии.
 - 37. Право собственности в американском праве.
 - 38. Доверительная собственность в США.
- 39. Юридические лица публичного права и частного права во Франции.
 - 40. Виды юридических лиц в Германии.
- 41. Корпорация и институт доверительной собственности в Англии.
- 42. Виды корпораций в США. Признаки предпринимательской корпорации в США.
- 43. Условия и форма договора в романо-германской и англоамериканской правовой системе.
 - 44. Коммерческие договоры предпринимателей в Германии.
 - 45. Заключение торговых сделок во Франции.
 - 46. Особенности английского договорного права.
- 47. Основания возникновения обязательств по торговому праву Германии и Франции.
- 48. Договор и обязательственное право по Единообразному торговому кодексу США и законодательству штатов.
 - 49. Прокура, доверенность, торговое представительство по ГТУ.
- 50. Статус торговых представителей по законодательству Франции.
 - 51. Виды торговых агентов в Англии.
- 52. Особенности коммерческого представительства по праву США.