

DUBLET BG FUW
NIE DO SPRZEDAŻY

Проф. Вс. Удинцевъ.

BIBLIOTEKA
SEMINARIUM
Prawa Handlowego
UNIWERSYTETU WARSZAWSKIEGO
Szafa *A* półka *II* № *48*

РУССКОЕ

ТОРГОВО-ПРОМЫШЛЕННОЕ ПРАВО.

Общія ученія:

Введение. I. Владѣлецъ предпріятія. II. Вспомогательный персоналъ.
III. Торгово-промышленное заведеніе. IV. Товарищескія предпріятія.
V. Торгово-промышленныя установленія.



Продается въ книжныхъ магазинахъ Н. Я. Оглоблина.

Кіевъ, Крещатики № 33 — С.-Петербургъ, Екатерининская № 4.

17260
DUBLIN BC FWW
NIE DO SPRAWDZENIA

Prof. Bc. Z. Innis

ВАССКОЕ

ТОРГОВО-ПРОМЫШЛЕННОЕ ПРАВО



Видеозапись в Библиотеке
III. Торгово-промышленное право
IV. Торгово-промышленное право
V. Торгово-промышленное право

КИЕВЪ.

Типографія И. И. Чоколова, Фундуклеевская улица, домъ № 22.

1907. 7. 10. 1907.

Изд. 1-е. 1-й тираж. 1-й тираж. 1-й тираж.

ПРЕДИСЛОВІЕ.

Предлагаемая книга представляет собою изложеніе дѣйствующаго русскаго законодательства, касающагося торговли и промышленности. Дѣлая обширныя выдержки изъ законовъ, авторъ руководствуется соображеніями: 1) объ экономіи труда тѣхъ, которые пожелаютъ познакомиться съ соотвѣствующими вопросами при помощи настоящей книги; 2) объ интересахъ учащихъ, для которыхъ знакомство съ законами необходимо не только въ виду будущей ихъ практической дѣятельности, но и для обоснованія теоретическихъ выводовъ.

Еще одно соображеніе руководило авторомъ, обратившимся къ столь подробному изложенію законодательнаго матеріала: желаніе показать, до какихъ предѣловъ уже и теперь дошло государственное вмѣшательство въ отношенія торгово-промышленнаго оборота и насколько не соотвѣтствуютъ дѣйствительности выставяемые господствующей литературой будто бы основныя принципы торговаго права: свобода договора, свобода волеизъявленія и вообще свобода оборота. Мысль о публично-правовомъ элементѣ въ т. н. торговомъ правѣ, обоснованная авторомъ въ другомъ изслѣдованіи на историческомъ матеріалѣ, здѣсь доказывается уже для торгово-промышленнаго права на матеріалѣ исключительно догматическомъ.

Читателямъ, которые пожелали бы углубиться въ изученіе того или другого изъ намѣченныхъ въ настоящей книгѣ

вопросовъ, надлежитъ обратиться къ монографической литературѣ, которая здѣсь не цитируется и обширныя указанія на которую можно найти въ Систематическомъ указателѣ русской литературы по гражданскому праву, составленномъ А. Ф. Поваринскимъ (СПБ. 1904 г.). Указаніе на иностранную литературу торгового права имѣются въ System des Handelsrechts (и въ Handbuch) Goldschmidt, въ Handbuch des Handels — See Wechselsrecht Endemann и въ библиографическихъ отдѣлахъ и обзорахъ Zeitschrift für das Gesamte Handelsrecht.

Той же цѣли могутъ служить Введение и Курсъ торгового права проф. Федорова (1901—1903) и Учебникъ торгового права проф. Шершеневича (1907 г.). Названные книги вмѣстѣ съ курсами и учебниками профессоровъ Азаревича, Бапилова, Гольмстена, Нерсесова, Нефедьева и Цитовича должны быть рекомендованы въ качествѣ пособій при изученіи торгового права.

УКАЗАТЕЛЬ.

- А**бандонъ 175.
 Аварія 32, 39, 113.
 Агентства госуд. банка 476.
 Агентъ 115, 116, 133.
 Администрат. торговое право 5.
 Администрация по торг. дѣл. 39, 353.
 Акцессорныя дѣйствія 105.
 Акціонеры. банки 296, 385, 387, 417.
 " командита 420.
 " предпріятіе 385.
 " товарищество 229, 361, 384, 438.
 Акціонеръ 408, 409.
 Акція 262, 387.
 Акція денежная, основная, предъявительская (410, 415), привилегированная, пользовательная (413), промышленная (414).
 Амбары 477.
 Амортизація 415.
 Антреприза 103, 124.
 Апелляція 452.
 Аптека 53, 294, 302.
 Аптекарская такса 303.
 Арбитражная коммиссія 473.
 " сдѣлка 460.
 Аренда предпріятія 106.
 Арестъ на имущество 346.
 Артель 184, 362, 421.
 " потребительная 427.
 " трудовая 427.
 Артельщики 149 428.
 Аттестатъ 73, 472.
 Балансъ 276, 277, 406.
 Банкиръ 264.
 Банкирск. домъ 110.
 " дѣятельность 103.
 " заведеніе 315, 317.
 " контора 318, 264.
 " промыселъ 2.
 Безмездное отчужденіе 348.
 Библіотеки 124 307.
 Биржа 54, 438 456.
 Биржев. бюллетень 470.
 " комитетъ 47, 467, 469, 470, 473.
 Биржев. маклеръ 73, 261.
 " общество 465, 468.
 " политика 464.
 " посѣтители 467.
 " публика 468.
 " сдѣлки 458, 473.
 " спекуляція 465.
 " судъ 473.
 Благотворительная торговля 107.
 Бодмерея 118, 262, 446.
 Болѣзнь служащихъ 148.
 Браковщикъ 73, 93.
 Бухгалтеръ 128, 131, 140, 263, 452.
 Бухгалтерія 267.
 Вексель 263.
 Взаимное страхованіе 118.
 Взятіе подъ стражу 346, 347, 467.
 Видъ на жительство 184.
 Вкладчикъ 381—384.

Вкладъ товарища 374.
 Выкупъ 429.
 Владѣлецъ предпріятія 44, 85.
 Внѣшняя обстановка 154, 156.
 Водоходцы 177.
 Военная служба 53, 166, 210.
 Вознагражденіе потерпѣвшихъ рабочихъ 204.
 Врачебн. помощь 198.
 " управленіе 294, 302, 303.
 Вредно дѣйствующія вещества 290.
 Время начала торговли 142.
 Вспомогател. торговля дѣйствія 38, 102, 104, 114, 117, 118, 119, 123, 363, 449, 453.
 Вспомогател. книги 258, 267.
 " персоналъ 128, 130.
 Вызывное производство 415.
 Вывѣска 227, 233, 236, 238.
 Вызовъ наслѣдниковъ 330.
 " кредиторовъ 330, 346.
 Выписка изъ товарищ. договора 261, 373, 377.
 Вычеты съ рабочихъ 197.
 Вѣдомство суда 453.
 Генеральный консулъ 443.
 Главн. книга 268.
 " по фабричн. и заводск. дѣл. присутств. 189, 312.
 Главн. приказчикъ 128, 131, 139, 153.
 " управл. торгов. мореплав. 442.
 " управл. неоклад. сбор. 287.
 " управл. почтъ 435.
 " управл. пробирн. частью 301.
 " управл. торгов. мореплав. 437.
 Гербовый сборъ 279.
 Гильдейскія пошлины 45, 279.
 Гильдія 45, 50.
 Гласные земск., город. 52.
 Горн. департаментъ 442.
 " заводы 121.
 " промыслы 125.
 " установленія 387.
 Городск. ломбардъ 110.
 " обыватели 64.
 " служба 74.
 " управа 229, 245, 246, 381.
 Гостинница 124.
 Государств. банкъ 54, 59, 466, 475.
 " дума 16, 52, 388.
 " кредитн. установлен. 57, 453.
 Государствен. служба 73, 393, 402.
 " совѣтъ 16, 388.
 Государство 56.
 Гофъ-маклеръ 471.
 Гроссъ-бухъ 264.
 Грузовая роспись 262.
 Губернское по фабричн. дѣл. присутствіе 314.
 Губернаторъ 247, 428.
 Движимость 107, 108.
 Двойная сдѣлка съ преміей 462.
 " система 268.
 Двусторонняя сдѣлка 35, 36, 37.
 Девизы 257.
 Деликты 39, 377.
 Денежныя взыск. съ рабочихъ 192, 193, 194.
 Департ. желѣзнодорожныхъ дѣлъ 309, 387, 436, 437.
 Департаментъ окладныхъ сборовъ 286, 437.
 Деньги 110.
 Депортъ 463.
 Дивидендъ 351, 376, 387, 416, 417.
 Дипломатическіе агенты 444.
 Директоры 132, 133, 152, 388, 403.
 Диспашеръ 31, 73, 472.
 Диспозитивныя нормы 33.
 Добрый хозяинъ 346.
 Добывающая промышленность 2, 124, 125.
 Довѣренность 129, 152, 154, 155.
 " по таможен. произв. 134.
 Договоры и обязат., торговлѣ свойствен. 453.
 Доказательная сила документовъ 270.
 Доказательная сила купеческихъ книгъ 270.
 Документная книга 265.
 Договоръ найма 153, 177.

Долги безспорные 350.
 Долги и требованія 219.
 Должностныя лица 72, 73, 393, 402.
 Дополнительный налогъ 276.
 Досрочное удаленіе приказч. 150.
 Дѣвицы 53.
 Дѣеспособность 58, 80.
 Дѣти 134, 183.
 Дубликатъ 262.
 Духовенство 63.
 Евреи 65, 82, 134.
 " отставные чины 68.
 " окончивш. высшее учебн. завед. 68.
 Евреи выдача промысл. свид. 67.
 " купцы 1 гильдіи 49, 50, 51, 67, 69.
 Евреи—питейная торгов. 69.
 " ремесленники 61, 68.
 " торгов. иконами 69.
 Единоличное предпріятіе 42.
 Жалоба 456.
 Желѣзная дорога 308.
 Жена 76, 134.
 Женщина 144, 183, 213.
 Журналъ 264, 268.
 Забастовка 200, 209.
 Заведеніе 91, 92, 93, 94, 217, 220, 223, 280, 282, 457.
 Заведеніе для запрещенныхъ игръ 290.
 Заведеніе для раздроб. продажи питей 293.
 Заведеніе для трактирнаго промысла 293.
 Заводская промышленность 125.
 Завѣдывающій 129, 139, 179, 180, 191.
 Запасный капиталъ 416, 417.
 Запрещеніе конкуренціи 145.
 Заемъ денегъ 272.
 Заказъ 122.
 Закладное свидѣтельство 263.
 Законъ 14.
 Закрытіе кредитн. установлен. 279.
 " страхов. общества 279.
 Залогъ 103.
 Залоговое свидѣтельство 263.
 Замужняя женщина 53, 61, 62, 63.
 Записки 271.
 Запрещенія и ограниченія 77, 78.
 " увеселеній 306.
 Заработная плата 193, 196.
 Зачетъ требованій 378.
 Земская служба 74.
 Земскіе и городскіе сборы 282.
 Золотая валюта 465.
 Золотопромышленность 125.
 Издательская дѣят. и договоръ 2, 122, 263.
 Именная акція 410, 413, 415.
 Имѣнье жены 349.
 Имущество личное и торговое 347, 350.
 Имя 95.
 Инвентаръ 268, 276.
 Инородцы 65.
 Иностран. валюта 257.
 " общество 69, 83, 84, 392.
 Иностранцы 89, 76, 71, 83, 214.
 Интересы третьихъ лицъ 9.
 " общественные 4, 9, 79.
 Искъ къ директорамъ 412.
 " къ учредителямъ 412.
 " о заслужен. деньгахъ 148.
 Истинность фирмы 235.
 Источники 11.
 Именникъ 237.
 Инспекторы путей сообщенія 308.
 " типографій 307.
 Итальянская система 268.
 Кабинеты для чтенія 296.
 Казачье населеніе 64.
 Казенныя желѣзныя дороги 57.
 " палаты 47.
 Каменноугольная промышлен. 126.
 Капиталъ компаніи 387.
 Капитанъ 165, 167.
 Кассация 28, 29.
 Кассиры 128, 131, 140, 152.
 Кассовая книга 264, 265, 266.
 Кассовыя сдѣлки 463.
 Квитанція 262.
 Клеймо 237, 238.

Книги аптекъ 274, 303.
 „ акціонерн. компан. 274.
 „ исходящихъ счетовъ 265.
 „ расчетныхъ 265, 266.
 „ ссудныхъ кассъ 574.
 Книговодство 225.
 Книжная торговля 295, 307.
 Коллизія разногласныхъ законовъ 80, 97, 356.
 Командитистъ 38, 381.
 Командитное товарищество 380.
 Коми-вожеры 135.
 Комиссія 349.
 Комиссіонеръ 11, 112, 113, 133, 159, 264.
 Комиссіонныя конторы 297.
 Комиттентъ 113.
 Комитетъ по технич. дѣламъ 439.
 „ по портовымъ дѣламъ 442.
 „ торговли и мануфактуры 440, 441.
 Коммерціи-совѣтникъ 51, 52.
 Коммерческ. агенты М. Ф. 436, 437.
 „ банки 315.
 „ операціи 110.
 „ судъ 20, 25, 47, 54, 85, 86, 100, 272, 363, 448.
 Конвенція 443.
 Конкуренція 5, 74, 146, 151, 327.
 Конкурсъ 379, 419, 426.
 Конкурсное управленіе 347, 348.
 Коносаментъ 262, 348.
 Контора госуд. банка 476.
 Конторскіе документы 259.
 Конторскія книги 455.
 Конторщики 128, 131, 140, 149, 325.
 Консуль 71, 173, 443.
 Консульскій агентъ 443.
 Конфискація товара 67, 79, 370.
 Концессія 77, 291, 390, 392.
 Кооперативная ассоціація 421.
 Корабельн. крѣпость 169, 446.
 „ маклеръ 472.
 „ служители 128, 176, 248, 250, 446.
 Корабельщикъ 165—180, 446.
 Корабль 180.
 Кореспонденція 225, 253, 254.

Корпорация 83.
 Котировальная комиссія 470.
 Кратная (повторная) сдѣлка 462, 465.
 Кредитъ 110.
 Кредитныя товарищества 319.
 „ установленія 110.
 Купеческ. дѣти 151.
 „ книги 36, 96, 218, 252, 263, 103.
 Купеческ. общество 438, 451, 452.
 „ приказчики 109, 111, 131.
 „ свидѣтельство 49.
 „ сословіе 45, 46, 438, 441.
 „ староста 46.
 „ торговля 3.
 „ управа 47, 229, 245, 246, 381, 438.
 Купецъ 44, 49, 64, 82, 457.
 Купоны 261.
 Купчая 446.
 Либретто 446.
 Ликвидационная камера 475.
 „ комиссія 279.
 „ товарн. касса 475.
 Ликвидация 329, 331, 332, 411, 419, 426.
 Ликвидация акціон. компаніи 333.
 „ единоличн. предпріятія 332.
 Ликвидация желѣзнодорож. общ. 333.
 Литографскій промыселъ 2.
 Личный наемъ 103, 129, 167, 180.
 „ принципъ фирм. пр. 229.
 „ промыслов. налогъ. 135.
 Лишеніе правъ состоянія 75, 76, 83.
 Ломбардъ 390.
 Лощманы 166.
 Лѣсное хозяйство 2, 124, 126.
 Маклерскія книги 471.
 „ записки 455.
 Маклеръ 73, 113, 115, 134, 470, 471.
 „ страхованія 472.
 Малолѣтніе 58, 59, 144, 150, 190, 213, 328, 428.
 Мануфактура 183.
 Мануфактурное заведеніе 149.
 Мануфактуръ-совѣтники 49, 51, 52.

Меблированныя комнаты 124.
 Медали 53.
 Международное право 6.
 Мелочная торговля 264.
 Меморіаль 264.
 Метрическія мѣры 298.
 Министерство внутрен. дѣлъ 435.
 „ иностр. дѣлъ 84.
 „ путей сообщ. 17, 435.
 „ торговли и пром. 16, 54, 84, 248, 387, 466, 479.
 Министерство финансовъ 17, 275, 426.
 Мировая сдѣлка 354, 355, 456.
 Монастыри 64.
 Монополія 56, 288, 289.
 Монополисты 302.
 Морское страхованіе 118.
 Мѣщане 64.
 Мѣстожителство 224.
 Мѣрительное свидѣт. 169, 446.
 Мѣры и вѣсы 298, 439.
 Мышьяковистая краска 290.
 Наблюдательный совѣтъ 407.
 Награды 324.
 Надзоръ полиціи 76.
 „ за заведеніями 288.
 Налогъ съ капитала 283.
 Наемъ корабельн. служит. 260.
 „ недвижим. и судовъ 260.
 „ приказчиковъ 128, 130, 134, 136, 260.
 Наемъ услугъ 103.
 „ фабричный 132, 179.
 Наемный трудъ 41.
 Накладная 262, 318.
 Наслѣдованіе торгов. завед. 328.
 „ фабрикъ 58, 61.
 Національный законъ 81, 82.
 Начальникъ семейства 57, 132.
 „ порта 442.
 Начальный товарищъ 431.
 Недвижимость 107, 108, 124.
 Неограниченная довѣренность 157.
 „ отвѣтственность 368, 377.
 Неоплатность 343.

Непрерывная работа 188.
 Несовершеннолѣтніе 58—63, 82, 134, 183.
 Несовершеннолѣтн. приказчики 151.
 Несостоятельность 39, 76, 78, 275, 279, 335, 345, 379.
 Несостоятельность жел. дор. 336.
 „ кредитн. установлен. 336.
 Несостоятельность несчастная, неосторожн., подложн. 351.
 Несостоятельность торговая и неторговая 336, 337.
 Несостоятельн. умершаго 345.
 „ фабриканта 338.
 Нижніе чины 74.
 Ничтожность сдѣлки 79.
 Нормальный отдыхъ служащихъ 139, 213.
 Новики 428.
 Обезличеніе товаровъ 479.
 Обезпечен. нормальн. отдыха 315.
 Облигаціонный капиталъ 417.
 Облигація 261, 411, 417, 418.
 Обложеніе 279.
 Обработывающая промышленность 120, 121.
 Общая довѣренность 157.
 Общее собраніе 398, 399, 407, 425, 428.
 Общее собраніе сената 453.
 Общенародныя увеселенія 306.
 Общественный интересъ 4, 9, 79.
 Общество взаимнаго кредита 421, 422, 425.
 Общество заклада движим. 390.
 Объективныя торговыя сдѣлки 87.
 Обыкновеніе 24, 33.
 Обычай 22, 23, 25, 26, 28, 30, 31, 33, 458.
 Обязанность книговодства 273.
 Обязательства, торговлѣ свойствен. 100.
 Ограниченная довѣренность 157.
 Ограниченіе виндикаціи 107.
 „ права торг. и пром. 55.
 Односторонній отказъ 379.

Односторонній торг. сдѣлки 35.
 Ознакомленіе съ обычаемъ 27.
 Опись и опечатаніе имущества 330.
 Оптовая торговля 34, 264.
 Оптовые нагоціанты 264.
 Опубликованіе рѣшенія 14.
 Опекунъ 58, 59, 60 61.
 Осмотръ купеч. книгъ 274.
 Основн. законы 14, 21.
 „ торговья сдѣлки 38, 97, 98, 118.
 Основн. промыслов. налогъ 282, 282.
 Особенная канцелярія по кредит. ч. 315, 387.
 Отвѣтственность желѣзн. дор. 207.
 „ за приказчика 149.
 „ за служащаго 215.
 „ за товарищей 379, 425.
 Отвѣтственныя агентства 393, 284.
 Отдача предпріятія въ аренду 106.
 Отдѣленіе госуд. банка 476, 477.
 Отдѣлъ промышлен. 312, 438, 439.
 „ торговаго мореплаванія 442.
 „ торговли 438, 238, 240, 242, 248, 438.
 Отдѣлъ торговыхъ портовъ 442.
 Отказъ приказчика 150.
 „ рабочаго 211.
 Отлучка рабочаго 186.
 Отправленіе кораблей 116.
 Отсрочка въ отбыв. воинск. повинности 53.
 Отчетъ 174, 335, 387, 404, 406.
 „ довѣреннаго 159.
 „ приказчика 160, 161, 164.
 Офицеры 74.
 „ флота 167.
 Охрана жизни рабочихъ 203.
 Пай 385, 425.
 Палата мѣръ и вѣсовъ 299.
 Патентъ 286.
 „ на поднятіе русск. флага 169, 446.
 Перевозка 116.
 „ по жел. дорог. 36, 310.
 „ минеральн. маслѣ 305.

Передаточная надпись 414.
 Передача заведенія 322.
 „ купеческ. книгъ 325.
 „ почетныхъ наградъ 324.
 „ товарныхъ знаковъ 324.
 „ фирмы 235, 323.
 Передовѣріе 158.
 Перепродажа 104, 105, 108.
 Перерывъ на принятіе пищи 143.
 Переходъ долговъ и требованій 325—6.
 Періодическія изданія 307.
 Письменная форма 177.
 Письменное производство 455.
 Повременное изданіе 296.
 Повѣренные 153, 155 158.
 Повѣрочная палата 299.
 Податные инспекторы 246, 286, 287.
 Подотчетныя предпріятія 283.
 Поднятіе національнаго флага 80.
 Подписка на акціи 394.
 Подростки 144, 213.
 Подрывъ кредита 146.
 Подрядъ 123, 124.
 Подрядъ и поставка 88, 92.
 Подсудность товарищества 365.
 Покровительство промышлен. 86.
 Покровительствен. система 434.
 Покупка 104, 105, 108.
 „ кораблей 117.
 „ лавки 105.
 „ торговаго заведенія 105.
 „ фабрики 106.
 Полисъ 262.
 Политика мореплаванія 434.
 Полицейск. надзоръ надъ жел. дор. 311.
 Полное товарищество 221.
 Полные взносы 387.
 Полномочіе 154.
 Пользованіе чужой фирмой 232.
 Поль 61, 81.
 Помѣщеніе приказчика 148, 149.
 Понятіе купца 84, 86.
 Попечитель 58, 59, 60.
 Пороховые заводы 70, 292.
 Порученіе 129, 130, 152, 154.
 Поручительство 103.

Порядокъ примѣненія нормъ 30, 36.
 „ созыва общаго собранія 409.
 Поставка 103, 109.
 „ товаровъ 272.
 Пстой 53.
 Постоянн. осѣдность 134.
 „ жительство 66, 67, 68.
 Построеніе кораблей 117.
 Посѣщеніе школъ несовершеннолѣт. рабоч. 144.
 Потребительное общество 421, 422.
 Почетные граждане 64.
 Павли ввѣреннаго распорядка 192, 193.
 Правила для желѣзн. дорогъ 311.
 „ для пассажировъ 311.
 Правленіе 224, 284, 399, 402, 403, 404, 408, 425.
 Право иска 378.
 „ меньшинства 412.
 Правоспособность 77, 80, 81.
 Праздничные дни 187, 190.
 Предложеніе услугъ 255.
 Предварительная росписка 261.
 Предметы товарищеск. предпр. 57.
 Предпріятіе 10, 38, 40, 41, 90, 91, 98, 219, 222.
 Предсѣдатель суда 47, 450, 451.
 Представители товарищества 377, 378.
 Представительство 152, 376.
 Прейсъ-курантъ 227, 262, 469, 471.
 Прекращеніе торговаго дома 379.
 Прецедентныя нормы 33.
 Привилегія 383.
 „ на изобрѣтеніе 439.
 Привилегированн. доказательство 263.
 Признаніе неоплатности 343.
 Приказчики 75, 111, 112, 130, 149, 158, 159, 221, 255, 256.
 Примириельныя палаты 199.
 Примѣненіе обычая 27.
 Принципаль 41, 44.
 Присутствіе по торгов. дѣламъ 442.
 „ по промысловому на-
 логу 47.

Приписка евреевъ 66.
 Присяжный попечитель 48, 346, 452.
 „ стряпчій 452.
 Пріемный комитетъ 470.
 Проба 301.
 Пробирное управленіе 238.
 Пробирная часть 439.
 Продажа предпріятія 106.
 „ судна 446.
 Продолженіе товарищества 368, 380.
 „ хода торговли 329.
 Проектъ устава компаніи 261, 387, 389.
 Прокура 156, 157.
 Пролонгаціонная сдѣлка 463.
 Промысловый кадастръ 281.
 Промысловое свидѣтельство 44, 45, 282, 341.
 Промышленная палата 441, 470.
 „ собственность 439.
 Промышленное заведеніе 120.
 „ право 2, 4.
 Промышленность 2, 3.
 Простое товарищество 359.
 Протестантскіе проповѣдники 71.
 Профессія 10, 85, 89, 90, 91.
 Процентный сборъ 283.
 Процессуальное право 5.
 Публичная отчетность 243, 277, 404.
 Публикація 279.
 Публичное торг. пр. право 9.
 Пушечные и оружейн. заводы 289.
 Работа подростковъ 189.
 Рабочее время 186, 187.
 „ законодательство 136.
 Рабочіе 219.
 Рабочій вопросъ 136.
 „ день 138.
 Раздробительные взносы 387.
 Разверстка акцій 387.
 Разрѣшеніе на устр. горнаго за-
 вода 292.
 Разрѣшеніе на устр. фабрики 291.
 Райфейзеновская система 424.
 Раскладочное присутствіе 285, 286, 287.

Раскладочный сборъ 283, 284, 278.
 Распорядители товарищества 377.
 Распоряжение и отчуждение имущества 60.
 Расторжение найма 208, 210.
 Расчетная книжка 184.
 Расчеты съ хозяиномъ 160, 161.
 Ревизионная комиссія 406.
 Ревизія банковъ 316.
 " кредитныхъ установл. 279.
 " ревизія мѣръ и вѣсовъ 300.
 " страховыхъ обществъ 275, 321.
 Регистрація 96, 229, 232, 243, 244, 245, 370, 390, 400.
 Ремесленники (цеховые) 4, 64.
 Ремесленн. голова 48.
 " заведение 119, 183.
 " наемъ 183, 212.
 " управа 439.
 Репортъ 463.
 Рестораны 124.
 Римесса 257.
 Розничная торговля 264.
 Ростовщичество 318.
 Россійскій флагъ 70, 445.
 Росписка 263, 262, 263, 396, 410, 412.
 Рочдѣльская система 423.
 Русское торговое право 11.
 Рѣшенія сената 13.
 " судовъ 12, 455.
 Рядная плата 137, 147.
 Самовольный отказъ отъ работы 186.
 Сборы на мѣстныя надобности 282.
 " съ трактирн. завед. 283.
 " съ паровыхъ котловъ 283.
 " съ прибыли 283.
 Сверхурочная работа 189.
 Свидѣтельство 163, 165, 260.
 " складочное и закладное 263.
 Свидѣтельство на поднятіе флага 446.
 Свобода торговли 56, 433.
 Своды обычаевъ 30, 469, 474.
 Священнослужители 71.
 Сдѣлки банкирскаго промысла 110.
 " съ преміей 461, 465.
 Сельское и лѣсное хозяйство 2, 124, 126.
 Сельскіе обыватели 64.
 Сидѣльцы 134.
 Сиротскій судъ 48.
 Система 10, 39.
 Складочн. капиталъ 364, 366, 367, 396, 417, 419.
 Складочн. предпріятіе 2.
 " свидѣтельство 263.
 Скопление народа 305.
 Скрытое товарищество 383.
 Словесная расправа 454.
 Служба въ буфетѣ 140—143.
 " гостинницѣ 140—143.
 " въ карантин. учрежд. 72.
 " въ конторѣ 140.
 " въ Сибири 72.
 " по горной части 73.
 Служители 177.
 Смерть хозяина 149.
 Собраніе выборн. купеч. общ. 47.
 " уполномоч. 426, 428.
 Совѣтъ 425.
 " министровъ 16, 388, 389.
 " по дѣламъ торг. морепл. 442.
 Совѣтъ желѣзн. дѣл. 52.
 " по тарифн. дѣл. 51, 309, 436.
 Совѣтъ торговли и мануфакт. 47, 52, 439.
 Соглашеніе о конкуренціи 327.
 Согласіе мужа 65, 82.
 Содержатель 44.
 " завода, фабрики, ремеслен. завед. 119.
 Солидарн. отвѣств. директор. 406.
 " товарищей 372, 377, 378.
 " учредителей 399.
 Состояніе 63, 82.
 Спекулятивное намѣреніе 106.
 Спекуляціонная сдѣлка 460.
 Спекуляція 4.

Справочная контора о кредитоспособности 297, 319.
 Срокъ для отчета 162, 163.
 Срочная сдѣлка 460, 465.
 Сословн. купеч. права 5, 36.
 " купеч. свид. 45, 46.
 Спеціальная идея 10.
 Ссуда 117.
 Ссудная касса 110, 264, 296, 318.
 Ссудо-сберег. касса 110.
 Ссылка на обычай 27.
 Ссылно-поселенцы 76.
 Старосты рабочихъ 199.
 Старшины цеховъ 48.
 Стачки 200, 201, 209.
 " торговцовъ 302.
 Стеллажъ 462, 465.
 Страхование 87, 103, 117, 262.
 " рабочихъ 205, 206.
 Страх. общество 264, 320.
 " предпріятіе 2.
 Страховой комитетъ 320, 334, 345.
 Старшій членъ суда 450, 451.
 Стряпчіе 53.
 Субъектъ торговыхъ дѣйствій 87.
 Судебн. обычаи 34.
 Судебныя функціи 442, 447.
 Судебный департаментъ 16, 452.
 Судовая роль 169, 446.
 Счетоводство 140, 225, 243, 250.
 Счетъ 96.
 Счеты и записки 271.
 Табелі и вѣдомости 195.
 Тайна купеческихъ книгъ 274, 276.
 Таможенн. управленіе 439.
 " паспортъ 169, 446.
 " пошлины 279, 433.
 " чиновники 72.
 Тарифный комитетъ 309, 436, 437.
 Текущій счетъ 258.
 Типографіи, литографіи 295, 307.
 Типографскій промыслъ 2.
 Товарищеское предпріятіе 42, 358.
 Товарищество 103.
 " акціонерное 384.
 " на вѣрѣ 380.
 " на паяхъ 385.
 Товарищество въ построен. судовъ 429.
 Товарищество полное 372.
 " самостоятельный субъектъ 359.
 Товарищество сословіе лицъ 364.
 " съ переменнымъ капиталомъ 420, 426.
 Товарищество юридическ. лица 365.
 Товарищъ купеческаго старосты 46, 450, 451.
 Товарищъ распорядитель 374, 363, 374, 381.
 Товарн. знаки 226, 237.
 " склады 117, 477.
 " книги 265, 266.
 Толкованіе иностр. закон. 28.
 Торговая довѣренность 261.
 " (маклерская) записка 261.
 " несостоятельность 54, 57.
 Торговая поклада 35.
 " политика 432.
 " право-и-дѣеспособн. 55, 58.
 Торговое заведеніе 120.
 " право 1, 118, 449.
 " товарищество 275, 438.
 Торгово-правовые принципы 8.
 Торгово-промышл. дѣйствія 85, 87, 99, 101, 120.
 Торг.-пром. право. 1, 8, 55, 97, 121.
 " правоотношенія 37.
 " товарищество 360.
 " установленія 432.
 Торговля 1, 103, 104.
 " дичью 294.
 " запрещенн. книгами 288, 307.
 Торговля и конторскія занятія 140, 141.
 Торговля иконами 290.
 " искусств. складк. вещ. 304.
 Торговля книжная 295, 307.
 " маргариномъ 304.
 " невольниками 290.
 " понош. платьемъ 290.

- Торговля порохомъ 305.
 " церковными свѣчами 289.
 " ядовитыми веществ. 295.
 Торгов. дѣла 32, 33, 448, 449.
 " дѣйствія 3, 4, 99, 100, 103.
 " записки 471.
 " обороты 113, 453, 454.
 " обычаи 448, 449, 474.
 " помощники 218.
 " палаты 481, 470.
 " предпріятія 149.
 " служащіе 131, 136, 138, 140, 153.
 " установленія 438, 456.
 " эксперты 472.
 Трактаты 443, 445.
 Трактиры 306.
 Транспортныя сдѣлки 103, 414, 415.
 Третейскіе суды 200, 456.
 Трудъ 110, 111.
 Увѣдомительн. письмо 256.
 Уголовное торг. пром. право 5.
 Узаконенный видъ 134, 135.
 Уполномочіе 152, 158.
 Управление коммерціей 451.
 Управляющій 129, 153, 179.
 " казенн. палат. 284, 287.
 Управление имѣніемъ 60, 82.
 Уставъ компаніи 279, 391, 400, 401.
 Установленія торг.-пром. 448.
 Устройство пром. завед. 439.
 Утрата трудоспособности 203.
 " акцій 415.
 Участіе въ прибыляхъ 147, 194, 376.
 Учетно-ссудные комитеты 477.
 Учрежденіе компаніи 290.
 Учредители 386, 387, 393, 400, 420, 422.
 Учредительное собраніе 398, 401.
 Фабрика 53, 119, 183.
 Фабрикантъ 44.
 Фабричн. заведеніе 264.
 " инспекція 313.
 " промышленность 2, 103.
 " рабочіе 179.
 Фактура 261.
 Фактурная книга 265.
 Филіала 218, 266, 457.
 Финансовое торг. право 5.
 Фирма 96, 218, 224—228, 234, 255, 387.
 " товарищества 364.
 Фирменное право 218, 231, 232.
 Флотскіе штурманы 167.
 Фондов. биржа 459.
 " отдѣлъ 466.
 Форма найма 137.
 Формальности 251.
 Формальныя треб. консуловъ 446, 447.
 Хозяинъ 44.
 Хозяйственный департаментъ 387.
 Цензура 290.
 Церковные причетники 71.
 Цертепартія 262, 445.
 Цехъ 48.
 Циркуляры 227, 254.
 Цѣнные бумаги 110.
 Частн. довѣренность 157.
 " торг.-пром. право 6, 7.
 Чекъ 263.
 Черта осѣдлости 65, 66, 67, 68.
 Четвертый департаментъ 432.
 Члены биржев. общества 467.
 " госуд. думы 52.
 " купеческаго семейства 132.
 " правленія 132, 133.
 " суда 450.
 Шкиперъ 128, 446.
 Школьное образованіе рабоч. 191.
 Шнуровыя книги 395, 471.
 Штурманъ 165, 167.
 Шульце-Деличевская система 424.
 Экипажъ корабля 165.
 Экепедиторъ 113.
 Эксперты 448, 449.
 Элеваторъ 117, 479.
 Юридическое лицо 402, 407, 422.
 " понятіе торговли 2.
 Явочная система 390.
 Ядовитыя вещества 303.
 Ярморки 438, 457.

Оглавленіе.

ВВЕДЕНИЕ. (ст. 1—43). 1. **Торгово-промышленное право** (1—11). Понятіе; отношеніе къ торговому праву и праву промышленному (1—9); содержаніе предмета (4); общественное значеніе торговли и промышленности и связанная съ ними общественная опасность (4—5); нормы частнаго и публичнаго права (5); частное торговое право, какъ отдѣльный предметъ изученія (6); отношеніе его къ гражданскому праву (7); желательность и возможность объединенія частнаго и публичнаго торгово-промышленнаго права (8—11).

2. **Источники торгово-промышленнаго права** (11—43). Примѣры судебныхъ рѣшеній (12). а) *Законъ*, порядокъ изданія его (14); торгово-промышленные законы въ Сводѣ Законовъ (16—20); мѣстные законы (21).

б) *Обычай*; значеніе обычая въ торгово-промышленномъ оборотѣ и съ точки зрѣнія новѣйшихъ законодательствъ (22); обычай въ дѣйствующемъ законодательствѣ (25); примѣненіе его въ различныхъ судахъ (26); значеніе ссылки сторонъ (26); средство ознакомленія съ обычаемъ (27); кассация рѣшенія, основаннаго на обычаѣ.

в) *Порядокъ примѣненія нормъ торгово-промышленнаго права* (30); торговый и гражданскій законъ, торговый обычай (31); нормы прецедентныя и диспозитивныя (33); сдѣлки двусторонне-и односторонне-торговныя (35).

г) *Торгово-промышленныя правоотношенія и планъ изложенія* (37); торгово-пром. правоотношенія публично-правовыя и частно-правовыя, возникающія изъ договоровъ и актовъ одностороннихъ, сдѣлки основныя и вспомогательныя (36); правоотношенія изъ деликтовъ (39). Предпріятіе, капиталъ, посредничество, рискъ (40); принципаль и помощники (41); единоличное и коллективное предпріятіе (42); торг.-пром. установленія (43).

ЧАСТЬ ПЕРВАЯ. I. **Владѣлецъ предпріятія, какъ субъектъ торгово-пром. права** (44—127).

1. **Юридическій интересъ опредѣленія признаковъ этого понятія** (44—54). Терминологія закона (44). Право вступленія въ гильдію (45); купеческое сословіе, его организація и права (46—48).

Личныя права купцовъ (48); еврей купцы 1-й гильдіи (49—51); право купцовъ участвовать въ высшихъ правительственныхъ учрежденіяхъ (52); выборныя права (52—53); торг.-пром. нормы и институты (54).

2. **Ограниченіе правъ на производство торговли и промысловъ** (55—84). Торговая правоспособность (55); свобода торговли и промысловъ; а) государство (56); общества, товарищества, компаніи (57); б) несовершеннолѣтніе; торговая дѣеспособность (58—59); управление имѣніемъ (60); в) замужняя женщина (61); г) различныя состоянія (63—64); инородцы; черта еврейской осѣлости (65—68); ограниченія свободы торговли евреямъ по другимъ основаніямъ (69); д) иностранцы; е) ограниченія въ интересахъ службы (71—74); ж) исключеніе конкуренціи; з) лишеніе права на торговлю и промыслы (75); юридическое значеніе запрещеній и ограниченій (77—79). Коллизія разномѣстныхъ законовъ (80—84).

3. **Понятіе самостоятельнаго субъекта торг.-пром. права и входящіе въ него элементы** (84—97); единство понятія (85—86); а) торгово-промышленныя дѣйствія (87—88); б) профессія и предпріятіе, торг.-пром. заведеніе (89—95); в) совершеніе сдѣлокъ отъ своего имени (95). Коллизія разномѣстныхъ законовъ (96—97).

4. **Объ основныхъ торгово-промышленныхъ сдѣлкахъ въ особенности** (97—127). Отношенія законодателя къ опредѣленію круга торг.-пром. дѣйствій (97). Торговыя сдѣлки по русскому праву (99); отношеніе судебной практики къ законодательному матеріалу (101). Система дѣйствій; историческое развитіе круга торговыхъ сдѣлокъ (103). 1) Покупка съ цѣлью продажи (104); элементы сдѣлки (105); предметъ товарной торговли; недвижимость (107). Поставка (109). 2) Сдѣлки банкирскаго промысла (110). 3) Комиссія; характеръ совершаемой комиссіонеромъ сдѣлки (111). Маклерство. Агенты (115). 4) Перевозка. 5) Поклада. 6) Страхуваніе; морское страхуваніе (117). 7) Содержаніе фабрикъ, заводовъ и ремесленныхъ заведеній (119). 8) Издательство. 9) Другіе виды посредническаго предпринимательства (123). 10) Добывающая промышленность, сельское и лѣсное хозяйство (124).

II. Торгово-промышленный вспомогательный персоналъ (128—216).

1. **Наемъ приказчиковъ** (128—152). Различныя виды торгово-промышленныхъ помощниковъ (128). Договоръ объ услугахъ и порученіе (129). Понятіе приказчика и объемъ понятія (130). Право наниматься въ приказчики: жены, дѣти, евреи (134). Личное промысловое обложіе (135). Форма совершенія найма (137). Обязанности приказчика по опредѣленію закона (138). Нормальный отдыхъ служащихъ въ торговыхъ заведеніяхъ и конторахъ по закону 15 ноября 1906 г. (139). I. Праздничные дни (140). II. Время начала и окончанія работъ (142). III. Рабочее время (142). IV. Обязательный перерывъ въ работѣ (143). V. Перерывъ для школьныхъ занятій (144). Санкція закона; его недостатки (144). Запрещеніе конкуренціи (145). Отвращеніе убытковъ (146). Обязанности принципала—относительно рядной платы (147); давность требованій; жилище и содержаніе приказчика (149). Отвѣт-

ственность хозяина за дѣйствія приказчика (149). Прекращеніе отношеній по найму: смерть хозяина заведенія (149); досрочное прекращеніе; соглашеніе о конкуренціи. Несовершеннолѣтніе приказчики и ученики (151).

2. **Порученіе довѣренности** (152—160). Торговая довѣренность и ея предметъ (152). Форма довѣренности; внѣшняя обстановка (154). Письменная довѣренность, какъ инструкція (155); содержаніе довѣренности (155). Недѣйствительность довѣренности (156). Предѣлы полномочія (156); законодательное опредѣленіе (157); судебная практика. Передовѣріе (158). Послѣдствія сдѣлки, совершонной повѣреннымъ (159). Прекращеніе отношеній по довѣренности (160).

3. **Отчетность приказчиковъ и расчеты ихъ съ хозяевами** (160—165). Отчетность приказчиковъ и повѣренныхъ (160). Цѣль закона объ отчетахъ и расчетахъ (161). Виды отчетовъ (161—162); уважительныя причины непредставленія отчета; мѣсячный срокъ для представленія отчета (162); годичная давность для требованій изъ расчетовъ (163). Характеръ и содержаніе отчета (164). Свидѣтельство (165).

4. **Экипажъ торговыхъ судовъ** (165—179). а) *Капитанъ* и штурманъ; административныя функціи капитана (166). Избраніе (167) и заключеніе договора (168). Обязанности капитана—по состоянію корабля, найму помощниковъ, по документамъ (169), по отдачѣ корабля въ наемъ, по охранѣ корабля (170), относительно совершенія пути, карантинныхъ правилъ и счетоводству (171). Права капитана—на вознагражденіе, по составленію экипажа, по представительству (173), на наемъ, заемъ, продажу и принятіе экстренныхъ мѣръ для спасенія корабля (173). Отвѣтственность капитана, судовладельца за капитана (174). Прекращеніе отношеній по довѣренности (176). б) *Наемъ корабельныхъ служителей и водоходцевъ* (176). Форма договора найма. Обязанности и права корабельныхъ служителей (177). Прекращеніе отношеній по найму (178); выдача свидѣтельства (179).

5. **Фабрично-заводскіе рабочіе** (179—212). Административная власть завѣдывающаго или управляющаго (180) и договоръ рабочаго найма (181). Задача законодателя (182). Источники договора рабочаго найма. Право наниматься; несовершеннолѣтніе и женщины (188). Форма найма; расчетная книжка (184). Обязанности рабочаго (185); рабочее время, его продолжительность и распредѣленіе (187); ночныя работы (188). Сверхурочныя работы. Работа подростковъ (189), малолѣтнихъ (190); школьное обученіе малолѣтнихъ рабочихъ (191). Правила внутренняго распорядка; денежныя взысканія (192); штрафной капиталъ (194). Заработная плата (194); удержаніе ея (195). Искъ рабочаго о платѣ (196). Расплата товарами; вычеты (197). Требованіе измѣненія условій найма; конфликты и ихъ разрѣшенія (198); стачки (201). Обязанности фабриканта и заводчика по охранѣ жизни и здоровья рабочаго (202). Обезпеченіе утратившихъ работоспособность рабочихъ (203). Законъ 2 августа 1903 г. (204); распространеніе его дѣйствія (206). Отвѣтственность желѣзнодорожныхъ и пароходныхъ предпріятій (207). Прекращеніе отношеній по найму (207) и расторгненіе

договора завѣдующимъ (206) и рабочимъ (210). Ремесленный наемъ (212). Коллизія разномѣстныхъ законовъ (214).

III. Торгово-промышленное заведеніе (217—357).

1. **Юридическое значеніе этого понятія** (217—225). Предпріятіе и заведеніе (217); торг.-пром. помѣщеніе. Содержаніе понятія заведенія; заведеніе или предпріятіе, какъ цѣльный комплексъ (213); олицетвореніе предпріятія (222). Интересъ выясненія понятія заведенія, какъ центра дѣятельности (223) и правоотношеній (224).

2. **Фирма и товарные знаки** (226—243). Цѣль фирмы; фирма, какъ имя владѣльца заведенія (226). Пользованіе фирмой (227). Связь фирмы съ заведеніемъ. Регистрація фирмы (228). Ограниченія въ выборѣ фирмы. Принципъ личности (229). Защита фирмы въ судебной практикѣ (231). Предупрежденіе неправомѣрнаго пользованія чужой фирмой; принципъ истинности и исключительности (234). Уступка фирменнаго права (235). Вывѣска (236). Товарные знаки; экономическое значеніе и защита знаковъ. Необязательность клейменія товаровъ; исключенія (237). Свобода зарегистрированія (238). Обозначенія товарнаго знака (379). Регистрація. Право исключительнаго пользованія (245); свидѣтельство и срокъ, на который оно выдается (241). Международная защита знаковъ (342).

3. **Регистрація, счетоводство и публичная отчетность торгово-промышленныхъ заведеній** (243—279). а) *Регистрація* и ея значеніе (243). Регистрація въ дѣйствующемъ правѣ (245)—товариществъ, единоличныхъ предпріятій (247), судовъ (248). Санкція требованія регистраціи (249). б) *Счетоводство и публичная отчетность* (250). Значеніе письменности въ торгово-промышленномъ оборотѣ (251). Коммерческая корреспонденція (252) и искусство ея веденія (253); различные виды дѣловыхъ писемъ (254). Вспомогательныя конторскія книги для записи корреспонденціи (258). Конторскіе документы (259); письменная форма договоровъ (260). Купеческія книги (263) для оптовой, розничной и мелочной торговли (264). Система веденія купеческихъ книгъ (267). Доказательная сила торгово-пром. документовъ (269), въ особенности купеческихъ книгъ (271). Публично-правовой интересъ счетоводства (272); санкція обязанности книговодства (273). Право осмотра купеческихъ книгъ (274). Тайна купеческихъ книгъ (276). Инвентарь, балансъ (276). Публичная отчетность (277). Публикаціи (279).

4. **Обложеніе торгово-промышленныхъ заведеній** (279—288). Сборы съ купцовъ и промышленниковъ (279). Промысловый налогъ и его связь съ заведеніемъ (280). Промысловый кадастръ (281). Классы мѣстности и разряды (282). Промысловое свидѣтельство и сборы земскіе, городскіе, мѣстные (282). Виды дополнительнаго промысловаго обложенія (283). Послѣдствія неисполненія обязанностей уплаты налога (285). Патентъ (286). Учрежденія, завѣдывающія промысловымъ обложеніемъ и акцизными сборами (286).

5. **Наблюденіе и надзоръ за дѣятельностью торгово-промышленныхъ заведеній** (288—322). Виды и способы кон-

троля и надзора общественной власти. Монополіи (288). Запрещеніе отдѣльныхъ видовъ торговли и промысловъ (289). Концессія; акціонерныя компаніи (291); фабрики и заводы; трактирныя заведенія (293); торговля золотомъ и серебромъ; аптеки (294); торговля ядовитыми веществами; типографіи, литографіи, книжная торговля, кабинеты для чтенія (295). Акціонерныя банки, банкирскія заведенія, ссудныя кассы (296), справочныя конторы о кредитоспособности, комиссіонныя конторы (297). Непосредственный надзоръ за заведеніями. Мѣры и вѣсы (298); Палата мѣръ и вѣсовъ (299); ревизія мѣръ и вѣсовъ. Обязательное клейменіе (300); Пробирныя установленія (301). Преслѣдованіе монополистовъ (302). Надзоръ за аптеками (302), за торговлей сильнодѣйствующими и ядовитыми веществами (303), за производствомъ искусственныхъ сладкихъ веществъ, кондитерскихъ издѣлій, посуды, маргарина (304). Надзоръ за торговлей порохомъ, за перевозкой и храненіемъ минеральныхъ маселъ и нефти (305). Надзоръ за зрѣлищами, гостинницами и под. заведеніями (306), за книжной торговлей, за типографіями, повременными изданіями (307). Надзоръ за желѣзными дорогами; Министерства Путей Сообщенія и Финансовъ (308). Правила для пассажировъ, для желѣзныхъ дорогъ и полицейскій надзоръ за дорогами (311). Надзоръ за заводами и фабриками (312); Главное по фабричнымъ и заводскимъ дѣламъ Присутствіе (312); фабричная Инспекція (313); дѣятельность полиціи и земскихъ установленій (314). Надзоръ за кредитными учрежденіями; Особенная Канцелярія по Кредитной части (315); правительственная ревизія банковъ (316). Надзоръ за банкирскими заведеніями и мѣняльными лавками (317), за ссудными кассами (318); надзоръ за справочными конторами о кредитоспособности (319). Надзоръ за страховыми обществами; Страховой Комитетъ (320); правительственная ревизія (321).

6. **Передача и переходъ по наслѣдству торгово-промышленныхъ заведеній** (322—331). Заведеніе, какъ цѣлый комплексъ (322). Условія перехода фирмы (323), товарныхъ знаковъ, почетныхъ наградъ (324), купеческихъ книгъ (325). Переводъ долговъ и требованій (325), осложненіе договора о передачѣ заведенія соглашеніемъ о конкуренціи. Переходъ заведенія по наслѣдству (327). Открытіе наслѣдованія при наличности совершеннолѣтнихъ наслѣдниковъ и при наслѣдникахъ малолѣтнихъ (328). Вызовъ кредиторовъ; вызовъ наслѣдниковъ (330).

7. **Прекращеніе дѣятельности торгово-промышленнаго заведенія** (331—357). а) *Ликвидация* (331). Отдѣльные случаи ликвидаціи единоличныхъ предпріятій (332). Принудительная ликвидація акціонерныхъ предпріятій (332), желѣзнодорожныхъ обществъ, страховых и кредитныхъ установленій (333). Дѣятельность ликвидационной комиссіи (334); отчетъ. Ликвидация комисс и справочныхъ конторъ (336). б) *Несостоятельность* торговая и неторговая; несостоятельность кредитныхъ, страховых и желѣзнодорожныхъ предпріятій. Неоплатность, прекращеніе платежей, неудовлетвореніе требованія (336). Основаніе дѣленія несостоятельности на торговую и неторговую (337). Условія наступленія торговой несостоятельности: торговля (388), обя-

занность выборки промыслового свидетельства (341), неоплатность (343). Признаки неоплатности: собственное признание (343), состояние имущества (344). Признаки несостоятельности кредитных, страховых и железнодорожных предприятий. Открытие несостоятельности послѣ лица умершаго. Объявление несостоятельнымъ (345). Взятіе подъ стражу; увольнение со службы. Присяжный Попечитель (346), Конкурсное Управление и его обязанности (347). Имущество торговое и неторговое. Имущество, входящее въ составъ конкурсной массы (348). Опреѣленіе свойствъ несостоятельности и ея послѣдствія (351). Администрация по торговымъ дѣламъ (353). Разсрочка долговъ и участіе заимодавцевъ въ управленіи дѣлами должника (354). Мировая сдѣлка (355). Коллизія разномѣстныхъ законовъ о торг.-пром. заведеніи (356).

IV. Товарищескія торгово-промышленныя предприятия

(358—431).

1. **Торгово-промышленныя товарищества вообще** (358—372). Товарищество, какъ комбинація труда и капитала; основные типы товариществъ (358). Товарищество простое и открытое (359). Торгово-промышленныя товарищества русскаго права (360); предметъ акціонернаго товарищества (361) и артели (362). Товарищества дѣйствующаго права, какъ сословія лицъ (363); общее имя, капиталъ, обязательства на лицо товарищества (364); подсудность (365). Товарищество и юридическое лицо (366) — степень раздѣльности имущества товарищества и товарищей (366), вліяніе судьбы товарищей на товарищество (368); возникновеніе товарищества (370).

2. **Товарищество полное** (372—380). Признаки; торговый домъ. Законная отвѣтственность товарищей. Товарищество, какъ хозяинъ предприятия (372). Возникновеніе товарищескихъ отношеній (373). Обязанность взносовъ, веденія дѣлъ (374); запрещеніе конкуренціи (375). Участіе въ прибыляхъ и убыткахъ. Внѣшнія отношенія и представительство (376). Отвѣтственность товарищества (377). Иски товарищества и къ товариществу. Раздѣльность имущества товарищества и товарищей (377). Прекращеніе товарищества (379).

3. **Товарищество на вѣрѣ** (380—384). Признаки; торговый домъ (380). Возникновеніе. Положеніе вкладчиковъ (381). Внѣшнія отношенія и представительство; вкладчики. Отвѣтственность товарищества (382). Окончаніе товарищества (383).

4. **Акціонерное товарищество** (384—420). Акціонерное и паевое товарищество (384). Договорное происхожденіе товарищества. Значеніе капитала (385). Товарищество — корпорація. Народно-хозяйственное значеніе акц. товарищества (386). Учрежденіе и учредители. Проектъ устава (387). Разсмотрѣніе проекта въ Министерствѣ (388) и дальнѣйшая судьба его (389). Система концессионная въ отличіе отъ явочной; выгоды и недостатки той и другой (390). Уставъ; его юридическое значеніе (391). Иностранныя акціонерныя компаніи (392). Образование капитала. Значеніе этого періода и контроль надъ дѣятельностью учредителей (393). Распредѣленіе акцій. Порядокъ подписки (394); публикація, книги (395). Первоначальные взносы (396). Характеръ

взносовъ. Вознагражденіе учредителей (397). Контроль. Общее (учредительное) собраніе при явочной системѣ и по русскому праву (398). Отвѣтственность учредителей (399). Моментъ возникновенія товарищества (400). Организация. Правленіе; ограниченіе въ правѣ быть директоромъ. Обладаніе акціями (402). Запрещеніе конкуренціи и совмѣстительства. Директоры избранные и нанятые (403). Права правленія; объемъ компетенціи; отчетность (404). Отвѣтственность членовъ правленія (405). Ревизіонная комиссія; ея задачи (406). Наблюдательный совѣтъ. Общее собраніе (407). Право созыва; правленіе и права меньшинства (408). Порядокъ созыва (409); легитимация акціонеровъ (410). Условія дѣйствительности собранія и порядокъ рѣшенія дѣлъ (411). Право меньшинства. Права отдѣльных акціонеровъ. Акція (412). Виды акцій (413). Юридическая природа акціи и переходъ ея. Утрата акціи (414). Росписка. Личныя и имущественныя права акціонера (416); дивидендъ. Запасный капиталъ. Облигаціонный капиталъ (417); различіе между акціей и облигаціей, права облигаціонеровъ. Прекращеніе товарищества (418). Ликвидация; конкурсъ (419). Акціонерная компанія (420).

5. **Товарищество съ переменнымъ капиталомъ** (420—426). Хозяйственная цѣль (420). Положеніе въ оборотѣ; совершеніе сдѣлокъ съ посторонними (421). Возникновеніе. Свойства юридическаго лица (422). Условія вступленія въ товарищество (общ. взаимнаго кредита и потребит. товарищества). Права членовъ (423). Взносы для образованія складочнаго капитала; ссуженный капиталъ (424). Отвѣтственность товарищей. Выходъ изъ товарищества. Организация управленія (425); пріемный комитетъ; собранія уполномоченныхъ. Прекращеніе (426).

6. **Товарищества, какъ торгово-промышленныя помощники: артели** (427—429). Цѣль трудовыхъ артелей въ отличіе отъ производительныхъ и под. (427). Договоръ; проектъ устава. Условія пріема. Права артели по пріобрѣтенію имущества. Организация (428). Членскіе взносы. Отвѣтственность артели за работу. Прекращеніе (429).

7. **Товарищества въ построеніи, покупкѣ и содержаніи судовъ** (429—431). Торговый характеръ (429). Возникновеніе; характеръ товарищ. отношеній; письменная форма договора. Управленіе. Выходъ. Прекращеніе (431).

V. Торгово-промышленныя установленія (432—479).

1. **Торговая политика и установленія** (432—435). Взаимоотношеніе этихъ двухъ понятій (432). Интересы торговли и общественные. Мѣры непосредственнаго воздѣйствія на торговлю (433).

2. **Правительственныя торгово-промышленныя установленія** (435—455). Дѣятельность отдѣльных вѣдомствъ (435). а) *Министерство Торговли и Промышленности*; его задачи (436). Составъ Отдѣла Торговли. Отдѣлъ Промышленности. Комитетъ по Техническому Дѣламъ. Совѣтъ Торговли и Мануфактуръ; его обязанности (439). Комитеты Торговли и Мануфактуръ; ихъ обязанности (440). Главное Управленіе Торговаго Мореплаванія и Горный Департаментъ (442).

б) *Консулы*; порядок опредѣленія (443); функціи по охранѣ коммерческихъ интересовъ своего государства, по надзору за мореплаваніемъ (445), по защитѣ соотечественниковъ и судебныя (447).

в) *Коммерческіе Суды*; доводы за и противъ нихъ (448—449), судостроительство—элементъ чиновничій и выборный (450); цензъ (451). Присяжные—Стряпчіе и Попечители (452). Вѣдомство суда (453). Компетенція по роду дѣлъ (453). Порядокъ производства; словесная расправа и письменное производство (454). Доказательства. Рѣшенія и способы обжалованія (455).

3. **Биржи и состоящія при нихъ установленія** (456—475). Биржа и оборотъ (456); участники въ биржевой торговлѣ (475); биржевыя сдѣлки (458). Народно-хозяйственное значеніе биржъ (458—459); биржевыя операціи: сдѣлки срочныя и съ преміей (460—463). Биржевая политика (464—465); биржевая публика (465). Организациія биржъ (466). Привилегіи и ограниченія биржъ (467). Биржевая публика и биржевое общество (467—468). Управление; общее собраніе и собраніе гласныхъ (468—469). Биржевой Комитетъ; права и обязанности (469). Маклеры; условія поступленія (470); обязанности и отвѣтственность (471). Посредничество; маклерскія книги и торговые записки (471—472). Аукціонисты, Диспашеры, Корабельные и страховые Маклеры (472). Биржевые суды (арбитражныя комиссіи) и ихъ вѣдомство (473); порядокъ производства дѣлъ и значеніе комиссій (474). Ликвидационныя камеры (455).

4. **Государственный Банкъ. Товарные склады** (475—479). Цѣль Г. Банка (475); управленіе (476); мѣстныя учрежденія (476—477). Товарные склады въ отличіе отъ амбаровъ (477); значеніе ихъ для кредита. Условія учрежденія (478); операціи складовъ; выдача складочнаго и закладнаго свидѣтельства. Склады для обезличенныхъ товаровъ (элеваторы) и вліяніе ихъ на операціи желѣзныхъ дорогъ (479).

Исправленія.

Стран.:	Строка:	Напечатано:	Слѣдуетъ:
43	снизу 8	собственникъ	владѣлецъ.
45	" 2	пятидесяти	семидесяти пяти.
46	сверху 6	двадцати	тридцати
52	" 1 и 8	ст. 488 и ст. 725.	ст. 488 и ст. 725 по прод. 1902 г.
72	сверху 10-11	Д-та Торг. и М.—по прод. 1895	Д-та Т. и М., а нынѣ Отдѣла Промышл.
72 и 79	снизу 5 и 14	ст. 1009 Уст. Вр. 1892 г.	ст. 887 Уст. Вр. 1905 г.
139	" 2	ст. 1898	ст. 1894.
152	" 8	единичнаго	единоличнаго.
180	сверху 7	положеніемъ	положеніе.
213	" 5	ст. 1898	ст. 1895.
236	снизу 3	ст. 258 Уст. о Пр. и ст. 647 Уст. Вр.	ст. 258. Уст. о Пр.
238	сверху 10	ст. 538 п. 1 Уст. Вр.	ст. 371 Уст. Вр. изд. 1905
333	снизу 7	страховыя кредитныя	страховыя и кредитныя.
376	сверху 3	то бязательство	то обязательство.

Введение. Торгово-промышленное право. Подъ торгово-промышленнымъ правомъ мы разумемъ совокупность нормъ, опредѣляющихъ съ одной стороны отношеніе общественной власти къ торговлѣ и промысламъ, съ другой — взаимныя отношенія купцовъ-промышленниковъ между собою и съ третьими лицами.

Введение	1
1. Торгово-промышленное право	1
Подъ торгово-промышленнымъ правомъ мы разумемъ совокупность нормъ, опредѣляющихъ съ одной стороны отношеніе общественной власти къ торговлѣ и промысламъ, съ другой — взаимныя отношенія купцовъ-промышленниковъ между собою и съ третьими лицами	1
Общепринятое наименованіе — торговое право — мы замѣняемъ инымъ на томъ основаніи, что первое не обнимаетъ всего содержанія предмета	1
Торговля — это хозяйственная дѣятельность, направленная на посредничество въ обмѣнѣ благъ. Задача ея заключается въ сближеніи потребителей съ производителями, въ передачѣ готовыхъ къ потребленію продуктовъ отъ послѣднихъ первымъ. Но въ такъ называемомъ торговомъ правѣ нормируются отношенія, далеко не укладывающіяся въ это весьма опредѣленное понятіе. По причинамъ, которыя будутъ разяснены нѣсколько позднѣе, различныя области экономической дѣятельности обнаружили склонность къ подчиненію компетенціи торговаго права. Съ другой стороны общественная власть стремилась подвести подъ дѣйствіе этого права различныя виды промышленныхъ предпріятій. И въ результатѣ продолжительнаго періода торговое право распространило	1

ВВЕДЕНИЕ.

I. Торгово-промышленное право.

Подъ торгово-промышленнымъ правомъ мы разумемъ совокупность нормъ, опредѣляющихъ съ одной стороны отношеніе общественной власти къ торговлѣ и промысламъ, съ другой — взаимныя отношенія купцовъ-промышленниковъ между собою и съ третьими лицами.

Общепринятое наименованіе — торговое право — мы замѣняемъ инымъ на томъ основаніи, что первое не обнимаетъ всего содержанія предмета.

Торговля — это хозяйственная дѣятельность, направленная на посредничество въ обмѣнѣ благъ. Задача ея заключается въ сближеніи потребителей съ производителями, въ передачѣ готовыхъ къ потребленію продуктовъ отъ послѣднихъ первымъ. Но въ такъ называемомъ торговомъ правѣ нормируются отношенія, далеко не укладывающіяся въ это весьма опредѣленное понятіе. По причинамъ, которыя будутъ разяснены нѣсколько позднѣе, различныя области экономической дѣятельности обнаружили склонность къ подчиненію компетенціи торговаго права. Съ другой стороны общественная власть стремилась подвести подъ дѣйствіе этого права различныя виды промышленныхъ предпріятій. И въ результатѣ продолжительнаго періода торговое право распространило

свое дѣйствіе, не зависимо отъ торговли, на банкирскій промыселъ, транспортную промышленность, страховыя и складочныя предпріятія, фабричную промышленность, типографскій и литографскій промыселъ, издательскую дѣятельность и различные виды посредничества-спекуляціи на чужой трудъ, и даже на добывающую промышленность, сельское и лѣсное хозяйство. Столь широкое содержаніе предмета оказалось совершенно не соотвѣтствующимъ его наименованію, и для сохраненія этого названія пришлось придумать особое «юридическое» понятіе торговли, не соотвѣтствующее экономическому и обыденному.

Но, если ставить вопросъ о замѣнѣ терминологіи, то быть можетъ, было бы правильнѣе говорить не о торгово-промышленномъ правѣ, а только о промышленномъ, такъ какъ понятіе промышленности является родовымъ по отношенію къ понятію торговли. Указаніе на такое соотношеніе имѣется и въ дѣйствующемъ законѣ. Въ ст. 2127, 1 ч., X т., изд. 1900 г. говорится, что предметомъ товарищества могутъ быть всякаго рода полезныя и общему благу не противныя предпріятія по торговлѣ, по застрахованію, по перевозкамъ и вообще по какой бы то ни было промышленности (см. и ст. 2140, 2201 1 ч., X т., изд. 1900).

Установивъ такое соотношеніе между торговлей и промышленностью, законодатель однакоже обычно не замѣняетъ одного термина другимъ. Такъ въ Уставѣ Торговомъ говорится объ обязательствахъ, торговлѣ свойственныхъ, торговомъ мореплаваніи и о торговыхъ установленіяхъ. Въ ст. 685 Устава Торговаго изд. 1903 года постановляется, что обязанность имѣть и содержать въ надлежащемъ порядкѣ книги, по разрядамъ торговли предписанныя, распространяется на всѣхъ и cadaго изъ лицъ, занимающихся торговлею, а также на имѣющихъ фабричныя и мануфактурныя заведенія. Въ ст. 366 Устава о Прямыхъ Налогахъ изд. 1903 г. перечисляются подлежащія промысловому налогу: 1) торговыя

предпріятія, въ томъ числѣ кредитныя и страховыя предпріятія, торговое посредничество, всякаго рода подряды и поставки; 2) промышленныя предпріятія: фабрично-заводскія (въ томъ числѣ горнозаводскія), ремесленныя и перевозочныя.

Въ Учрежденіи Министерствъ (Т. I часть 2-я Свода Законовъ изд. 1892) говорится о торговлѣ и мануфактурахъ (ст. 488), о фабрикантахъ и торгующихъ (ст. 562).

Въ Уложеніи о Наказаніяхъ глава XIII Раздѣла восьмого посвящена нарушеніямъ уставовъ торговыхъ, а глава XIV — нарушеніямъ уставовъ фабричной, заводской и ремесленной промышленности.

Если законодатель не вводитъ видового понятія торговли въ родовое понятіе промышленности, то тѣмъ болѣе онъ не считаетъ торговлю понятіемъ родовымъ или по крайней мѣрѣ обнимающимъ собой и всякую промышленность. Въ ст. 41 Устава Судопроизводства Торговаго изд. 1903 г. въ качествѣ торговаго оборота признается между прочимъ торговля фабричная и заводская, также лавочная, амбарная, магазинная и тому подобная (п. 2). Но по смыслу фразы совершенно несомнѣнно, что здѣсь идетъ рѣчь не о фабричной и заводской промышленности, а о торговлѣ при фабрикахъ и заводахъ, т. е. о фабричной торговлѣ въ отличіе отъ торговли купеческой. Такъ и понялъ Сенатъ эту статью въ одномъ изъ давнихъ своихъ рѣшеній¹⁾.

Только положеніе о сборѣ за право торговли и промысловъ 1865 года, введшее новый терминъ—торговыхъ дѣйствій, объединило въ немъ всѣ разнообразныя виды промышленности (Уставъ о Прямыхъ Налогахъ изд. 1893 г. ст. 214). Соотвѣтственно этому и въ Уставѣ о Промышленности въ 1885 году введена была статья 67 и при-

¹⁾ Касс. рѣш. 1868 г. № 404. Полный сводъ рѣшеній Гражданскаго Кассационнаго Департамента Правительствующаго Сената (начиная съ 1866 г.).

мѣчаніе къ ней, гдѣ содержаніе фабрикъ и заводовъ причислено къ торговымъ дѣйствіямъ, производимымъ либо безъ платежа сбора, либо съ платежомъ онаго. Но въ дѣйствующемъ Уставѣ о Прямыхъ Налогахъ уже ни одного слова не говорится о торговыхъ дѣйствіяхъ какъ предметѣ обложенія, каковымъ является лишь предпріятіе, и въ этомъ отношеніи мы можемъ считать процитированное примѣчаніе отмѣненнымъ.

Независимо отъ того, что терминъ «промышленное право» по воззрѣнію закона не обнимаетъ собой отношеній по торговлѣ, представляется не удобнымъ совершенно порывать со старымъ названіемъ предмета, не говоря уже о томъ, что и въ наукѣ установилось опредѣленное понятіе промышленнаго права, далеко не обнимающаго собой всѣхъ явленій, подлежащихъ нашему изученію.

Обращаясь затѣмъ къ выясненію содержанія предмета, мы должны отмѣтить двѣ стороны, какъ характерныя для той дѣятельности, которая нормируется торгово-промышленнымъ правомъ.

Торговля и промыслы имѣютъ крупное общественное значеніе. Если единичный актъ экономической дѣятельности, въ результатъ своемъ имѣющій перемѣщеніе благъ, не безразличенъ для оборота, то тѣмъ болѣе велико значеніе торговли и промышленности, какъ дѣятельности профессиональной. Представляя собой устойчивыя организациі, торгово-промышленныя предпріятія обеспечиваютъ регулярную циркуляцію благъ, а вмѣстѣ съ тѣмъ и постоянное, правильное удовлетвореніе потребностей. Они оказываютъ обществу услуги, имѣющія до извѣстной степени обязательный характеръ, обусловливаемый общедоступностью торговыхъ заведеній. Эта обязательность можетъ получить и юридическое значеніе.

Вторую характерную черту торгово-промышленной дѣятельности составляетъ спекуляція, присущая каждому акту экономического оборота, но въ торговлѣ и промыслахъ получа-

ющая совершенно особенное значеніе. Къ спекуляціи присоединяются конкуренція и рискъ. Каждое торгово-промышленное предпріятіе является могущественной организаціей, съ которой сталкиваются сравнительно слабосильные кліенты и менѣе сильныя предпріятія. Основанныя на рискѣ, зависящія отъ знанія, сообразительности, способности оцѣнки и расчета, предпріятія, особенно подъ вліяніемъ конкуренціи, легко сходятъ съ правильнаго пути, увлекая за собой другія предпріятія и нарушая интересы кліентовъ.

Въ виду важности торговопромышленной дѣятельности и въ то же время опасности, связанной съ этой дѣятельностью, общественная власть беретъ на себя задачу—содѣйствовать развитію ея и защищать интересы третьихъ лицъ.

Сообщая представителямъ торговли и промышленности нѣкоторыя сословныя права, и привлекая ихъ къ участию въ нѣкоторыхъ государственныхъ учрежденіяхъ, законодатель даетъ рядъ нормъ государственнаго права.

Въ интересахъ развитія торговли и промысловъ создается рядъ учреждений и принимается рядъ мѣръ, и въ такомъ случаѣ говорятъ объ административномъ торгово-промышленномъ правѣ.

Учреждая для торговли и промышленности коммерческіе суды, государство создаетъ особое процессуальное право.

Въ виду общественной важности торговли и промышленности, законодательная власть квалифицируетъ нѣкоторыя противозаконныя дѣянія, какъ наиболее опасныя, если они совершаются дѣятелями торгово-промышленнаго оборота; кромѣ того, нѣкоторымъ торгово-правовымъ институтамъ придается уголовная санкція. И такимъ образомъ является торгово-промышленное уголовное право.

Нормы, опредѣляющія порядокъ и условія обложенія торговли и промышленности, составляютъ финансовое торгово-промышленное право.

Въ интересахъ развитія вѣншей торговли и обезпеченія купцовъ за границей, государства вступаютъ въ соглашенія. Условія, касающіяся торговыхъ отношеній двухъ государствъ и положенія подданныхъ въ другомъ государствѣ составляютъ содержаніе международнаго права.

Въ той части, которая опредѣляетъ взаимныя отношенія государствъ, мы имѣемъ публичное международное право, входящее въ одну группу со всѣми, до сихъ поръ перечисленными отдѣлами торговопромышленнаго права. Въ части же, опредѣляющей отношенія, въ которыя вступаютъ купцы-иностранцы, или торговопромышленныя отношенія, возникшія за границей, торговое международное право является частнымъ.

Къ частному праву принадлежитъ и та значительная группа нормъ, которая опредѣляетъ отношенія купцовъ между собою и съ третьими лицами.

Въ какомъ же отношеніи находятся всѣ эти нормы къ соотвѣствующимъ дисциплинамъ—государственному, административнаго, процессуальнаго, уголовнаго, финансоваго и гражданскаго права?

Никогда и ни у кого не возникало сомнѣнія въ томъ, что всѣ эти нормы, за исключеніемъ частноправныхъ, безъ всякаго затрудненія могутъ быть распределены въ названныхъ отдѣлахъ права. И никогда не дѣлалось попытокъ излагать отдѣльно государственное, административное, уголовное и т. д. торгово-промышленное право.

Напротивъ того долгое время считалось нужнымъ и даже необходимымъ отдѣльно излагать и изучать частное торгово-промышленное право. Въ качествѣ довода въ пользу такого обособленія торгово-промышленнаго права отъ гражданскаго приводились и приводятся проникающіе его и чуждые гражданскому праву принципы универсальности, свободы волеизъявленія, свободы договора, строгости взысканія, ограниченія виндикаціи и широкаго дѣйствія обычая. Едва ли въ настоя-

щее время надо доказывать, что перечисленные принципы не составляютъ особенности торгово-промышленнаго права. Они выдвинуты были для оправданія обособленія торгово-промышленнаго права, совершившагося по инымъ причинамъ: именно по привилегированности торговопромышленнаго права и по причинѣ недостатковъ гражданскаго права. Въ Германіи, гдѣ впервые была разработана система частнаго торговаго права, эти причины получили тѣмъ большее значеніе, что частичная кодификація частнаго права въ торговомъ уложеніи являлась дѣломъ національнымъ и подготавливала кодификацію всего гражданскаго права. Вполнѣ естественно, что германскій законодатель совершенно очистилъ торговое право отъ публично-правовыхъ элементовъ. Но разъ только указанные историческія причины обособленія частнаго торгово-промышленнаго права прекратили свое дѣйствіе, началось сближеніе нормъ частнаго права—торговаго съ гражданскимъ. При кодификаціи германскаго гражданскаго права въ гражданское уложеніе перенесены почти всѣ нормы обязательственнаго торговаго права, имѣющіяся въ торговомъ уложеніи 1861 года. А въ швейцарскихъ, американскихъ законодательствахъ и въ русскомъ проектѣ гражданскаго уложенія сдѣланы попытки полнаго объединенія системъ торгово-промышленнаго права и гражданскаго; и параллельное изложеніе ихъ въ одномъ кодексѣ, какъ нельзя лучше, доказало, что особенности, устанавливаемые въ частномъ правѣ для торговли и промышленности, не вытекаютъ изъ какихъ то совершенно чуждыхъ гражданскому праву принциповъ. Но сколько нѣкоторые принципы права получаютъ наиболѣе рельефное выраженіе въ нормахъ, возникающихъ для торгово-промышленнаго оборота, постолько изложеніе двухъ категорій нормъ въ одной системѣ представляется для гражданскаго права даже полезнымъ. Помимо того, объединеніе частнаго торгово-промышленнаго права съ гражданскимъ въ одной системѣ облегчаетъ примѣненіе нормъ

гражданскаго права къ торгово-промышленнымъ отношеніямъ и предупреждаетъ повторенія¹⁾).

Но если всѣ нормы торговопромышленнаго права находятъ себѣ мѣсто въ соотвѣствующихъ дисциплинахъ и кодексахъ государственнаго, международнаго, административнаго, процессуальнаго, уголовного, финансоваго и гражданскаго права, то о какомъ же торгово-промышленномъ правѣ идетъ здѣсь рѣчь?

Обособленіе торговопромышленнаго права въ отдѣльномъ кодексѣ по изложеннымъ соображеніямъ надо считать не целесообразнымъ. Но выдѣленіе этихъ нормъ для отдѣльнаго изученія представляется и возможнымъ, и въ извѣстномъ отношеніи желательнымъ.

Но въ такомъ случаѣ уже надо говорить объ отдѣльномъ изученіи торгово-промышленнаго права безъ различія частнаго отъ публичнаго. Именно такое отдѣльное изученіе желательно, и оно вполне возможно.

Желательно такое обособленіе въ интересахъ болѣе легкой обозримости обширнаго матеріала, относящагося къ торгово-промышленнымъ отношеніямъ, а слѣдовательно и лучшей усвояемости его. Въ настоящее время, даже при существованіи особаго торговаго права, разысканіе нужнаго матеріала связано съ большими затрудненіями. И эти затрудненія тѣмъ значительнѣе, чѣмъ менѣе выяснены отличительныя черты всѣхъ торгово-промышленныхъ нормъ. То, что выдается за особенные торговоправовые принципы, относится лишь къ частному торговому праву и, какъ было замѣчено, въ дѣйствительности не составляетъ особенности даже этой части торговаго права. А между тѣмъ объединеніе всѣхъ нормъ торгово-промышленнаго права—частныхъ и публичныхъ—да-

¹⁾ Подробности см. Уднцевъ. Исторія обособленія торговаго права. Кіевъ 1900 г.; онъ же: Къ вопросу о включеніи въ гражданское уложеніе постановленій о торговыхъ дѣлкахъ. Кіевъ, 1901 г.

етъ возможность найти тѣ основанія, изъ которыхъ исходить законодатель и правосознаніе вообще, создавая особыя нормы для торгово-промышленнаго оборота.

Каковы бы ни были эти основанія, и какъ бы ни сближали они нормы частнаго торгово-промышленнаго права съ публичнымъ, о полномъ отождествленіи ихъ или объ уничтоженіи границы между двумя областями права, конечно, не можетъ быть и рѣчи. Если даже дѣленіе права на частное и публичное въ значительной степени является школьнымъ и въ своей категорической формѣ въ жизни не имѣетъ мѣста, тѣмъ не менѣе оно представляется безусловно необходимымъ и для теоретика, и для практика, такъ какъ съ этимъ дѣленіемъ связывается рѣшительная разница въ способахъ защиты различныхъ правъ.

Дѣленіе права на частное и публичное представляется въ значительной степени условнымъ и относительнымъ, и въ различныхъ областяхъ въ различной степени. Съ меньшей рѣзкостью оно проводится въ торгово-промышленномъ оборотѣ, гдѣ принципы частно-правовые сближаются съ принципами публично-правовыми, въ силу уже отмѣченныхъ особенностей этого оборота.

Задача торгово-промышленнаго права, какъ было сказано, съ одной стороны заключается въ возможномъ содѣйствіи развитію торговли и промысловъ, съ другой — въ защитѣ интересовъ общественнаго и третьихъ лицъ. Надо ли говорить, что такая двойственность задачи не составляетъ исключительной особенности торгово-промышленнаго права въ отличіе отъ общегражданскаго. Но несомнѣнно, что съ большей рельефностью эта двойственность обнаруживается именно въ торгово-промышленномъ оборотѣ и правѣ. Примиреніе двухъ противоположныхъ точекъ зрѣнія представляетъ трудную задачу для законодателя, сообщающаго нормамъ частнаго торгово-промышленнаго права большую степень принудительности, чѣмъ то мы видимъ въ гражданскомъ правѣ (напр. въ до-

говорахъ перевозки, поклажи, личного найма и т. д.), создающего институты смѣшаннаго частно-публичнаго типа (каковы напр. купеческія книги, регистрація) и облегчающего веденіе торговли и занятіе промышленностью путемъ особыхъ установленій.

Исходная задача права, обусловленная необходимостью примиренія двухъ сторонъ торгово-промышленной дѣятельности, объединяетъ собой всѣ нормы торгово-промышленнаго оборота.

Совмѣстное изученіе этихъ нормъ, безъ различія частныхъ и публичныхъ, даетъ возможность всесторонне изслѣдовать тѣ причины, въ силу которыхъ профессія и предпріятіе — въ нихъ именно и проявляются двѣ указанныя ранѣе стороны торгово-промышленной дѣятельности — оказываютъ такое вліяніе на характеръ правоотношеній.

Иногда говорятъ, что торговое право по преимуществу проникнуто соціальной идеей, которая выражается въ защитѣ интересовъ общественнаго и третьихъ лицъ. Это идея публично-правовая, и она еще не получила надлежащаго развитія въ гражданскомъ правѣ. А если такъ, то здѣсь мы находимъ новый доводъ въ пользу сближенія частнаго торговаго права съ гражданскимъ, нисколько не мѣшающаго отдѣльному изученію торгово-промышленнаго права въ объемѣ, который нами предлагается.

За совмѣстное изученіе публичнаго и частнаго торгово-промышленнаго права говорятъ и историческія традиціи, унаслѣдованныя отъ итальянцевъ французами.

Противъ предлагаемаго объединенія, можетъ быть, можно было бы привести возраженія съ точки зрѣнія системы. Но торговое право и до сихъ поръ пользуется съ различными варіаціями системой институціонной, которая не ухудшилась съ введеніемъ въ торговое право нѣкоторыхъ институтовъ публичнаго торгово-промышленнаго права французскими коммерціалистами.

Привлеченіе публично-правового матеріала къ совмѣстному изученію съ частнымъ торговымъ правомъ, помимо всего сказаннаго, даетъ отвѣтъ на спорный въ русской литературѣ вопросъ: имѣется ли особое русское торговое право? Такого вопроса не вызывалъ германскій торговый кодексъ 1861 года, столь богатый частноправовымъ содержаніемъ. По усвоенной традиціи его не возбуждаетъ даже дѣйствующее германское торговое уложеніе, не смотря на невыдержанность плана и неполноту содержанія, заставляющую такъ часто обращаться теперь къ гражданскому уложенію. Даже французская литература не сомнѣвается въ существованіи особаго французскаго торговаго права, восполняя скромное частноправовое его содержаніе институтами процессуальнаго и административнаго права.

Но русскій Уставъ Торговый, въ особенности безъ публично-правовой его части, которую русскіе ученые подъ вліяніемъ нѣмецкихъ взглядовъ оставляли безъ вниманія, какъ не относящуюся къ «торговому праву», — представляется болѣе чѣмъ скуднымъ для отдѣльнаго изученія. За недостаткомъ торговыхъ законовъ пришлось искать матеріала для торговаго права въ обычаяхъ. Но поиски эти не увѣнчались успѣхомъ.

Совмѣстное изученіе всѣхъ нормъ, регулирующихъ торговлю и промыслы, даетъ утвердительный отвѣтъ на вопросъ о существованіи русскаго торгово-промышленнаго права.

2. Источники торгово-промышленнаго права.

Въ области публичнаго права единственнымъ источникомъ является законъ, въ частномъ же правѣ, кромѣ закона, дѣйствуетъ и обычай.

Но исчерпывается ли кругъ источниковъ права закономъ и обычаемъ?

Въ Уставѣ Судопроизводства Торговаго Т. XI, ч. 2 изд. 1903 г. статья 327 постановляетъ: рѣшенія Коммерческихъ Судовъ утверждаются на законахъ; въ тѣхъ же случаяхъ, на кои нѣтъ точныхъ и ясныхъ законовъ, дозволяется принимать въ основаніе торговые обычаи и примѣры рѣшеній, въ томъ же Судѣ послѣдовавшихъ и вступившихъ окончательно въ законную ихъ силу (см. и ст. 148). Т. о. законъ какъ будто бы считаетъ въ числѣ источниковъ и судебныя рѣшенія. Но что касается другихъ судебныхъ установленій, то тамъ говорится о примѣненіи законовъ, обычаевъ, объ основаніи рѣшеній на общемъ смыслѣ законовъ (Уст. Гражд. Судопроизв. ст. 129, 130, 9 изд. 1892 г.) и ни одного слова о примѣрахъ рѣшеній.

Что всякій судъ можетъ принять въ основаніе своего рѣшенія и бывшіе въ судѣ прецеденты, въ этомъ сомнѣваться нельзя¹⁾. Но въ такомъ случаѣ рѣшеніе того же самаго или другого суда не будетъ источникомъ права, а лишь истолкованіемъ закона или обычая. Объ обязательной силѣ такого примѣра рѣшенія не можетъ быть и рѣчи. Сенатъ правильно разъяснилъ, что судебное рѣшеніе не имѣетъ по закону никакой обязательной силы для суда. того же или другого, въ смыслѣ рѣшенія примѣрнаго или связывающаго его свободное судейское сужденіе при разрѣшеніи хотя и совершенно однороднаго дѣла, производящагося даже о томъ же предметѣ между другими тяжущимися сторонами. (Касс. рѣш. 1876 № 329). Въ другомъ своемъ рѣшеніи Сенатъ мотивировалъ этотъ же самый взглядъ статьей 895 Устава Гражд. Судопроизв. (Касс. рѣш. 1871 № 428).

¹⁾ Рѣш. 1876 г. № 893 по д. Адлерберга. Носенко. Сборникъ рѣшеній 4 Департамента и Общихъ Собраній Правительствующаго Сената по дѣламъ Коммерческихъ Судовъ Имперіи. Т. I, № 377 стр. 577. Будетъ цитироваться: Носенко I, II и т. д.

Такимъ образомъ слѣдуетъ признать, что ст. 327 Устава Судопр. Торговаго изд. 1903 г. не точно и не правильно ставитъ въ одно положеніе обычаи и примѣры рѣшеній: обычай—норма, слѣдовательно при извѣстныхъ условіяхъ обязательнъ для судьи, рѣшеніе же судебное лишь примѣръ, который судья можетъ принять въ соображеніе, но отнюдь не связанъ имъ.

Труднѣе рѣшается вопросъ о значеніи рѣшеній Сената—Судебнаго Департамента и Кассационнаго Гражданскаго.

Судебный Департаментъ Сената рѣшаетъ дѣла, поступающія къ нему изъ Коммерческихъ Судовъ въ порядкѣ апелляціонномъ. Кассационный Гражданскій Департаментъ разсматриваетъ въ порядкѣ кассационномъ дѣла, поступающія къ нему изъ Мировыхъ Съѣздовъ и Судебныхъ Палатъ.

Какое значеніе имѣетъ рѣшеніе Кассационнаго Департамента и Судебнаго для дѣлъ аналогичныхъ, а Кассационнаго—еще и для даннаго дѣла?

На послѣдній вопросъ совершенно опредѣленный отвѣтъ даетъ ст. 78 основныхъ положеній гражданскаго судопроизводства, удостоившихся Высочайшаго утвержденія 29 сентября 1862 года¹⁾: послѣдствіемъ отмѣны рѣшенія кассационными департаментами сената должно быть обращеніе дѣла къ новому по существу спора рѣшенію, но уже не въ тотъ судъ, коего приговоръ признанъ недѣйствительнымъ, а въ другой равной степени, который обязанъ, въ изъясненіе точнаго разума закона, подчиниться сужденіямъ кассационныхъ департаментовъ. Жалобы противъ постановленнаго на семъ основаніи вторымъ судомъ рѣшенія ни въ какомъ случаѣ не допускаются.

Въ развитіе этого совершенно яснаго основного принципа составлена не достаточно опредѣленная ст. 813 Уст. Гражд. Судопроизводства, опираясь на которую, Сенатъ въ

¹⁾ Судебные Уставы съ изложеніемъ разсужденій, на коихъ они основаны. Изд. Госуд. Канцеляріи ч. I, С П.-В., 1867 г. стр. XXX.

рядъ рѣшеній настаиваетъ на обязательности кассационныхъ рѣшеній не только для даннаго дѣла и не только для даннаго суда. Въ этой мысли Сенатъ утверждаетъ и ст. 815 Устава Гражданскаго Судопроизводства, по которой всѣ рѣшенія и опредѣленія Кассационныхъ Департаментовъ Сената, которыми разъясняется точный смыслъ законовъ, публикуются во всеобщее свѣдѣнiе, для руководства къ единообразному истолкованiю и примѣненiю оныхъ. Сенатъ утверждаетъ по одному дѣлу, что Палата не только была въ правѣ, но была обязана принять къ руководству рѣшенiе Правительствующаго Сената именно по силѣ ст. 815 (Касс. рѣш. 1880 № 46).

Что опубликованiе само по себѣ не придаетъ кассационнымъ рѣшенiямъ общеобязательной силы, это очевидно и изъ способа опубликованiя, отличнаго отъ опубликованiя законовъ, и изъ конкретнаго характера рѣшенiй примѣнительно къ опредѣленному дѣлу. Если бы сенатская практика обладала общеобязательной силой, то, очевидно, таковую долженъ былъ бы признавать и самъ Сенатъ, который въ такомъ случаѣ вынужденъ былъ бы избѣгать собственнаго неединообразнаго толкованiя законовъ — и, конечно, не къ пользѣ дѣла.

Въ доказательство общеобязательности рѣшенiй Кассационныхъ Департаментовъ, нельзя ссылаться и на ст. 198 Учрежденiя Правительствующаго Сената т. I, ч. 2 изд. 1892 г., такъ какъ здѣсь говорится объ указахъ, издаваемыхъ въ порядкѣ надзора. Этого рода указы издаются дѣйствительно къ свѣдѣнiю и руководству (см. прим. 1, прил. къ ст. 170 тамъ же), а не къ дѣйствительному только исполненiю по данному дѣлу.

а) Законъ.

Главный принципъ, изложенный въ ст. 84 Свода Основныхъ Государственныхъ Законовъ (Сводъ Законовъ. Томъ Первый, часть 1-я изд. 1906 года) заключается въ томъ, что

Имперiя Россiйская управляется на твердыхъ основанiяхъ законовъ, издаваемыхъ въ установленномъ порядкѣ. По этому порядку никакой новый законъ не можетъ послѣдовать безъ одобренiя Государственнаго Совѣта и Государственной Думы и воспрiять силу безъ утвержденiя Государя Императора (ст. 86). Лишь во время прекращенiя занятiй Государственной Думы, если чрезвычайныя обстоятельства вызовутъ необходимость въ такой мѣрѣ, которая требуетъ обсужденiя въ порядкѣ законодательномъ, Совѣтъ Министровъ представляетъ о ней Государю Императору непосредственно. Мѣра эта не можетъ однако вносить измѣненiй ни въ Основные Государственные Законы, ни въ учрежденiя Г. Совѣта или Г. Думы, ни въ постановленiя о выборахъ въ Совѣтъ или въ Думу, и прекращаетъ свое дѣйствiе, если не будетъ внесенъ въ Думу въ первые два мѣсяца по возобновленiи занятiй Г. Думы соотвѣтствующiй законопроектъ, или если его не примутъ Г. Дума или Г. Совѣтъ (ст. 87).

Сила закона равно обязательна для всѣхъ руссiйскихъ подданныхъ и для иностранцевъ, въ Россiи пребывающихъ (ст. 85), и никто не можетъ отговариваться невѣдѣнiемъ закона, когда онъ былъ обнародованъ установленнымъ порядкомъ (ст. 95). Законы, изданные для отдѣльной мѣстности, новымъ закономъ не отмѣняются, если въ немъ именно такой отмѣны не постановлено (ст. 88).

По обнародованiи законъ получаетъ обязательную силу со времени особо назначеннаго для того срока (ст. 93) и по общему правилу дѣйствуетъ лишь на будущее время (ст. 89), сохраняя свою силу до тѣхъ поръ, пока не будетъ отмѣненъ новымъ закономъ (ст. 94).

Эти общiя ученiя распространяютъ свое дѣйствiе и на законы торгово-промышленныя.

Обращаясь затѣмъ къ внѣшнему обзору интересующей насъ группы законовъ, напомнимъ, что торговопромышленный оборотъ нормируется законодателемъ съ различныхъ очекъ зрѣнiя и въ разныхъ отношенiяхъ.

Если нашу ближайшую задачу составляет обзоръ торгово-промышленныхъ законовъ, то, очевидно, въ этотъ обзоръ не войдутъ законы, которые не имѣютъ никакого отношенія къ торговлѣ и промысламъ или которые имѣютъ совершенно одинаковое отношеніе какъ къ обороту торгово-промышленному, такъ и къ общегражданскому. Однако же изъ обзора не могутъ быть исключены такіе законы, которые имѣютъ преимущественное отношеніе къ торговлѣ и промысламъ, но могутъ имѣть примѣненіе и къ отношеніямъ общегражданскаго оборота. Затѣмъ здѣсь не будутъ обойдены и такіе законы, которые предоставляютъ собственникамъ торгово-промышленныхъ предпріятій права, которыми обладаютъ владѣльцы другихъ имуществъ. Строго говоря здѣсь нѣтъ особенности въ правовомъ положеніи лицъ, квалифицируемыхъ въ качествѣ купцовъ и промышленниковъ; но достаточно и того, что квалификацію свою данныя лица получаютъ въ занятіи торговлей и промыслами, чтобы и эти отношенія вошли въ содержаніе нашего предмета.

Торгово-промышленные законы распределены по разнымъ томамъ Свода Законовъ, начиная съ перваго и кончая послѣднимъ.

Томъ первый Свода Законовъ Россійской Имперіи часть 2 (изд. 1906 г.) говоритъ объ участіи представителей торговли и промышленности въ Государственномъ Совѣтѣ, купцовъ и промышленниковъ въ Государственной Думѣ. Нѣкоторыя торгово-промышленныя дѣла входятъ въ компетенцію двухъ названныхъ законодательныхъ учреждений, другія составляютъ компетенцію 2 Департамента Государственнаго Совѣта и Совѣта Министровъ, преобразованнаго указомъ 19 октября 1905 года. Въ Учрежденіи Правительствующаго Сената имѣется Судебный Департаментъ, какъ апелляціонная инстанція Коммерческихъ Судовъ. Въ ближайшее изданіе Учрежденія Министерства войдетъ учрежденіе министерства Торговли и Промышленности, образованнаго указомъ 23 октября 1905 года.

Министерство Финансовъ вѣдаетъ вопросы обложенія торговли и промысловъ, Министерство Путей сообщенія — желѣзныя дороги, шоссеыя и водяныя сообщенія, представляющія торговый интересъ. Въ указанной части Свода имѣется группа нормъ, опредѣляющихъ участіе купцовъ и промышленниковъ въ нѣкоторыхъ учрежденіяхъ Министерства Торговли и Промышленности, Финансовъ и Путей Сообщенія. Наконецъ, въ Учрежденіи Орденовъ есть нѣсколько постановленій о награжденіи орденами и медалями купцовъ и промышленниковъ.

Второй томъ Свода Законовъ въ отдѣлѣ объ Общемъ Учрежденіи Губернскомъ посвящаетъ рядъ статей, опредѣляющихъ обязанности Генераль-Губернаторовъ, Губернаторовъ, Полиціи и Податныхъ Инспекторовъ по распространенію торговли и промышленности, по надзору за торговлей. Здѣсь же находятся и статьи объ опекунскихъ и сиротскихъ купеческихъ установленіяхъ. Въ Положеніи о Губернскомъ и Уѣздномъ Земскихъ Учрежденіяхъ и Городовомъ Положеніи опредѣляются условія участія купцовъ и промышленниковъ въ земскомъ и городскомъ самоуправленіи.

Томъ третій въ Уставѣ о Службѣ Гражданской говоритъ о правахъ купцовъ на вступленіе въ государственную службу и о производствѣ ихъ въ первый классный чинъ.

Томъ четвертый — въ Уставѣ о Военской Повинности опредѣляетъ условія отсрочки въ отбываніи военной повинности собственниковъ торговыхъ и промышленныхъ предпріятій, а въ Уставѣ о Земскихъ Повинностяхъ — о нѣкоторыхъ льготахъ для опредѣленныхъ категорій купцовъ въ отбываніи квартирной повинности и о способахъ участія въ ней иногороднихъ купцовъ.

Томъ пятый — въ Уставѣ о Прямыхъ Налогахъ содержитъ нормы объ обложеніи торговыхъ и промышленныхъ предпріятій, о налогахъ съ денежныхъ капиталовъ, о ярморочныхъ сборахъ, а въ Уставѣ объ Акцизныхъ Сборахъ — о сборахъ съ издѣлій изъ вина, спирта, табаку и проч.

Томъ шестой говорить о таможенныхъ сборахъ съ товаровъ.

Томъ седьмой и восьмой заняты лѣсной и горной промышленностью.

Томъ девятый содержитъ нормы о сословныхъ купеческихъ правахъ, объ организаціи купечества и ремесленниковъ.

Томъ десятый часть 1-я не одинъ разъ говорить о торговлѣ и промышленности, содержитъ нормы для торговой поклажи, договора займа, акціонернаго и торгово-наслѣдственнаго права. Гражданскіе законы объ обязательствахъ договорныхъ и недоговорныхъ примѣняются въ торговомъ оборотѣ, какъ и гражданскомъ, поскольку они не измѣнены особыми торгово-промышленными нормами; договоръ найма—законами о наймѣ приказчиковъ, заемъ—законами Устава Кредитнаго. Простая сдѣлка займа получаетъ здѣсь дальнѣйшее развитіе, подобно тому какъ поклажа гражданскихъ законовъ развивается въ поклажу въ товарныхъ складахъ, перевозка—подрядъ—въ перевозку, совершаемую общественными возчиками.

Томъ одиннадцатый часть 1-я содержитъ въ себѣ слѣдующіе Уставы:

Уставъ Кредитный—о кредитныхъ учрежденіяхъ и кредитныхъ банкирскихъ сдѣлкахъ; Уставъ о Векселяхъ; Уставъ Торговый—о наймѣ приказчиковъ, довѣренности, сдѣлкахъ и другихъ обязательствахъ морского права, о товарныхъ складахъ, биржахъ, ярморкахъ, торговыхъ книгахъ, торговыхъ мѣрахъ и вѣсахъ; Уставъ Судопроизводства Торговаго; Уставъ Консульскій; Уставъ о Промышленности фабричной, заводской и ремесленной, въ частности о правахъ и обязанностяхъ, связанныхъ съ учрежденіемъ заведеній фабричныхъ и заводскихъ, о преимуществахъ держателей, о привилегіяхъ на изобрѣтенія и открытія (дополнено Положеніемъ 20 мая 1896 г. и мнѣніемъ Государственнаго Совѣта 10 июня 1896 г.). Въ только что указанномъ томѣ содержатся по преимуществу

торговопромышленные законы. Но, какъ то очевидно изъ всего предлагаемаго здѣсь перечня, означенные законы содержатся не въ одной только 2 части XI тома. И это одинаково относится къ законамъ публичнаго и частнаго порядка. Съ другой стороны въ ч. 2 т. XI имѣются нормы, примѣняемыя и въ гражданскомъ оборотѣ, каковы напр. законы объ артели, о мѣрахъ и вѣсахъ и др.—Дополненіемъ къ XI т. 2 ч. служатъ Высочайше утвержденныя 15 ноября 1906 г. положенія Совѣта Министровъ объ обезпеченіи нормальнаго отдыха служащихъ въ торговыхъ заведеніяхъ, складахъ и конторахъ и объ обезпеченіи нормальнаго отдыха служащихъ въ ремесленныхъ учрежденіяхъ.

Томъ двѣнадцатый часть 1-я говорить о торговыхъ дорогахъ, о покупкѣ и продажѣ судовъ, о желѣзныхъ дорогахъ и перевозкѣ по нимъ (Общій Уставъ Россійскихъ Желѣзныхъ дорогъ). Во 2 ч. того же тома заключается Положеніе о Трактирномъ Промыслѣ, а въ Учрежденіяхъ и Уставахъ о Колоніяхъ Иностранцевъ въ Имперіи—о промышленности и торговлѣ колонистовъ.

Томъ тринадцатый въ Уставѣ объ Обезпеченіи Народнаго Продовольствія говорить о свободномъ провозѣ припасовъ и скота, объ учрежденіи торжковъ и устройствѣ рынковъ. Уставъ Врачебный содержитъ въ себѣ постановленія объ аптекахъ.

Томъ четырнадцатый въ Уставѣ о Паспортахъ говорить о видахъ на жительство купцовъ и ремесленниковъ, въ Уставѣ о Цензурѣ и Печати—о типографіяхъ, литографіяхъ, металлографіяхъ и книжной торговлѣ; въ Уставѣ о Предупрежденіи и Пресѣченіи Преступленій—о наблюденіи полиціи за книжной торговлей, о предупрежденіи ростовщичества и о ссудныхъ кассахъ; въ Уставѣ о Ссылныхъ опредѣляются торговые права ссыльныхъ.

Томъ пятнадцатый въ Улож. о Нак. содержитъ нормы о нарушеніи уставовъ горныхъ, таможенныхъ, карантинныхъ,

правилъ для охраненія чистоты воздуха, продажи ядовитыхъ и сильнодѣйствующихъ веществъ, о нарушеніи уставовъ врачебныхъ, о противозаконныхъ дѣйствіяхъ для непомѣрнаго возвышенія цѣнъ на жизненные продукты, о противозаконной торговлѣ порохомъ, о нарушеніи правилъ объ открытіи и содержаніи ссудныхъ кассъ, о нарушеніяхъ постановленій о книгопечатаніи и торговлѣ книгами, о построеніи заводовъ, фабрикъ и мануфактуръ безъ особаго на то разрѣшенія, о нарушеніи постановленій о кредитѣ, о нарушеніи уставовъ торговыхъ, уставовъ фабричной, заводской и ремесленной промышленности и постановленій ремесленныхъ.

Томъ шестнадцатый въ части I въ Уст. Гражд. Судопр. говоритъ о подсудности исковъ противъ компаній, обществъ и товариществъ по мѣсту нахожденія правленія или фирмы, о подсудности исковъ желѣзныхъ дорогъ и къ желѣзнымъ дорогамъ, объ организациі Варшавскаго Коммерческаго Суда и о производствѣ торговыхъ дѣлъ въ общихъ судахъ губерній Варшавскаго округа и Прибалтійскихъ.

Къ торгово-промышленнымъ законамъ относятся и уставы акціонерныхъ компаній, но лишь въ той части, которая представляется изъятіемъ изъ дѣйствующихъ законовъ, и потому проходить всѣ законодательныя инстанціи.

Нашу задачу составляетъ изученіе русскаго торгово-промышленнаго права. Но на территоріи Россійской Имперіи дѣйствуетъ и мѣстное торговое право. Введеніе мѣстнаго права въ настоящую книгу было бы затруднительно какъ по обширности подлежащаго изученію матеріала, такъ и по разнородности его. Однако же представляется не лишнимъ въ предлагаемомъ внѣшнемъ обзорѣ отмѣтить дѣйствующие на окраинахъ источники торгово-промышленнаго права.

Въ губерніяхъ Царства Польскаго дѣйствуетъ французское торговое уложеніе (со включеніемъ вексельнаго права), получившее тамъ примѣненіе въ 1808 году.

Въ Финляндіи сохраняетъ силу шведское уложеніе 1734 г. съ многочисленными позднѣйшими дополненіями и измѣненіями, въ числѣ коихъ — особые уставы: вексельный, морской, о патентахъ, о мѣрахъ къ охраненію рабочихъ и мн. др.

Въ Бессарабіи дѣйствуютъ старые источники гражданскаго права — Шестикнижіе Арменопула, краткое собраніе законовъ, извлеченныхъ изъ Царскихъ книгъ Доничемъ, сила каковыхъ источниковъ признана Высочайше утвержденнымъ учрежденіемъ для управленія Бессарабской областью 29 февраля 1827 г. (П. С. З. № 1834): въ тяжёбныхъ дѣлахъ — говорится здѣсь — принимаются въ основаніе законы края, а въ тѣхъ случаяхъ, гдѣ оныя окажутся недостаточными, принимаются и законы російскіе, но тяжёбныя дѣла по уѣздамъ Измаильскому и Аккерманскому, такъ какъ въ оныхъ нѣтъ молдаванъ, должны быть производимы и рѣшаемы на основаніи Россійскихъ узаконеній. Это опредѣленіе сферы дѣйствія мѣстныхъ законовъ вошло въ содержаніе ст. 1606 ч. I т. X изд. 1857. Въ дѣйствующемъ Сводѣ ея нѣтъ, по причинѣ отмѣны особаго управленія Бессарабской области; но самый законъ, исключенный изъ Свода въ кодификаціонномъ порядкѣ, не считается отмѣненнымъ.

Въ губерніяхъ Остзейскаго края сохраняютъ формальное значеніе старые уставы морского и конкурснаго права, помимо того, что торгово-промышленныя нормы содержатся и въ мѣстныхъ гражданскихъ законахъ. Указанные уставы сохраняютъ свою силу на основаніи признанія ихъ по присоединеніи края къ Россіи и не утратятъ ея до той поры, пока не будутъ отмѣнены. По ст. 88 Основныхъ Госуд. Законовъ (изд. 1906 г.) законы, особенно изданные для какой либо мѣстности или части населенія, новымъ общимъ закономъ не отмѣняются, если въ немъ именно такой отмѣны не постановлено. Такъ Мнѣніе Государственнаго Совѣта, Высочайше утвержденное 27 мая 1902 г. (ст. XIV) распространило дѣйствіе новаго Устава о Векселяхъ на губерніи Прибалтійскія, и тѣмъ са-

мымъ отмѣнило до того дѣйствовавшій тамъ вексельный уставъ.

Мѣстные законы дѣйствуютъ лишь въ томъ краѣ, для котораго изданы, устранивъ общеперскіе законы. Сказаннымъ опредѣляется обязанность судьи примѣнять законы, дѣйствующие въ данной мѣстности. Но какъ быть, если въ спорномъ дѣлѣ участвуютъ лица, имѣющія жительство въ мѣстахъ съ различными законами или, если суду приходится обсуждать акты и сдѣлки, совершенныя въ мѣстности, гдѣ дѣйствуютъ иные законы? При рѣшеніи этого вопроса законодательства въ разныхъ случаяхъ держатся различныхъ принциповъ, важнѣйшіе изъ которыхъ: постоянное мѣсто жительства и подданство, временное мѣстонахождение — лица, вещи, мѣстонахождение суда, мѣсто дѣйствія и, наконецъ, воля сторонъ.

б) Обычай.

До послѣдняго времени господствовала мысль, что по самой природѣ торгово-промышленнаго оборота, какъ подвижнаго и свободнаго, обычаю должна принадлежать въ этомъ оборотѣ чуть ли не доминирующая надъ закономъ роль. Эта идея поддерживалась германскимъ торговымъ уложениемъ 1861 года и получила общее признаніе въ спеціальной литературѣ. Но она основывалась на утвержденіи о принципиальной особенности торговаго частнаго права, въ настоящее время вызывающемъ сомнѣнія. Тотъ же германскій законодатель, который въ такой степени поддерживалъ развитіе торговыхъ обычаевъ, измѣнилъ свой взглядъ при пересмотрѣ торговаго законодательства, предпринятомъ одновременно съ составленіемъ гражданскаго уложенія. И, если въ уложеніи 1861 г. первый параграфъ постановлялъ, что въ торговыхъ дѣлахъ примѣняются постановленія уложенія, въ случаѣ отсутствія ихъ — торговые обычаи, а при неимѣніи

этихъ послѣднихъ общее гражданское право, то въ уложеніи 1897 года этотъ параграфъ былъ совершенно опущенъ. Въ-мѣсто того во 2-мъ параграфѣ закона о введеніи новаго уложенія опредѣлено: въ торговыхъ дѣлахъ нормы гражданскаго уложенія примѣняются лишь по-столько, поскольку не поставлено иначе въ торговомъ уложеніи или въ настоящемъ законѣ. Объ обычаяхъ т. о. ни одного слова. Объяснительная записка къ проекту торговаго уложенія приводитъ тѣ мотивы, которыми руководствовались авторы его при опущеніи прежняго § 1-го. Сохранить въ силѣ этотъ первый параграфъ — говорятъ они — значитъ предоставить возможность партикулярнымъ нормамъ, въ видѣ обычая, отмѣнять нормы общаго гражданскаго права. Кромѣ того, многія нормы торговаго права внесены въ гражданское уложеніе, поэтому сохраненіе § 1-го, дающаго обычаю мѣсто раньше гражданскаго закона, повело бы за собой отмѣну путемъ обычая гражданскихъ законовъ, во многихъ отношеніяхъ приблизившихся къ законамъ торговымъ. Для сохраненія за обычаемъ роли, которая ему можетъ быть отведена законодателемъ, авторы проекта считали совершенно достаточнымъ сохранить и въ новомъ уложеніи прежній § 279 (теперь 346), по которому при обсужденіи значенія и силы дѣйствій и упущеній слѣдуетъ обращать вниманіе на господствующие въ торговомъ оборотѣ обычаи и обыкновенія.

Перемѣна взгляда на значеніе обычаевъ сама собой вытекаетъ изъ сознанія тѣхъ задачъ, которыя лежатъ на общественной власти по отношенію къ торгово-промышленному обороту. Взятый самъ по себѣ, виѣ соображеній объ обществѣ и третьихъ лицахъ, торгово-промышленный оборотъ представляется совокупностью интересовъ строго-индивидуалистическаго характера, а обычай является въ немъ средствомъ обезпеченія этихъ сепаратныхъ интересовъ.

Если въ періодъ слабой центральной власти невозможно было вмѣшательство государства въ регулированіе отношеній,

возникавшихъ въ торгово-промышленномъ оборотѣ, если такое вмѣшательство считалось нецѣлесообразнымъ въ періодъ господства идеи самостоятельнаго торговаго права, то въ настоящее время нельзя найти основанийъ для безконтрольнаго и совершенно свободнаго развитія обычая. Подчиненіе обычая закону, какъ основному источнику права, само собой вытекаетъ изъ законодательныхъ задачъ современнаго государства, которому принадлежитъ и своевременное закрѣпленіе обычая въ устойчивыя и опредѣленныя формы.

Обращаясь къ изученію обычая, какъ источника торгово-промышленнаго права, мы прежде всего должны строго отличить обычай отъ обыкновенія. Обычай — это правовая норма, обыкновение же — лишь извѣстный принятый порядокъ, дѣловая практика, которая можетъ касаться чисто технической стороны дѣла, напр. способа упаковки, веденія книгъ и т. п., или же служить восполненіемъ недостающаго соглашенія. Такъ напр., въ торгово-промышленномъ заведеніи принято давать задатокъ лицу, нанявшемуся въ приказчики, или въ книжномъ магазинѣ обыкновенно дѣлается покупателю скидка съ номинальной цѣны книги. Это обыкновение; оно служитъ лишь къ истолкованію недостаточно ясно выраженной воли, отдѣльныхъ мѣстъ договора и даже отдѣльныхъ словъ. О такомъ именно обыкновении говоритъ п. 4 ст. 1539 1 ч. X т. Въ основаніи обыкновенія можетъ лежать соображеніе о цѣлесообразности и пользѣ, техническихъ удобствахъ или только подражаніе. Но сознанія юридической необходимости подчиненія данному правилу при обыкновении, въ отличіе отъ обычая, не требуется. Такимъ образомъ обыкновение обладаетъ меньшимъ значеніемъ сравнительно съ обычаемъ; но за то обыкновение или дѣловая практика, въ качествѣ средства истолкованія воли сторонъ, можетъ имѣть мѣсто и тамъ, гдѣ примѣненіе обычая исключено.

Въ дѣйствующемъ законодательствѣ имѣется нѣсколько указаній на торговые обычаи.

Въ Уставѣ Торговомъ (изд. 1903 г.) ст. 1 постановляетъ что права и обязанности, проистекающія изъ сдѣлокъ и отношеній, торговлѣ свойственныхъ, опредѣляются законами торговыми. Въ случаѣ недостатка этихъ законовъ, примѣняются законы гражданскіе и принятые въ торговлѣ обычаи.

По ст. 327 Устава Судопроизводства Торговаго (изд. 1903 г.) рѣшенія Коммерческихъ Судовъ утверждаются на законахъ; въ тѣхъ же случаяхъ, на кои нѣтъ точныхъ и ясныхъ законовъ, дозволяется принимать въ основаніе торговые обычаи (см. и ст. 148 тамъ же).

Въ правилахъ о судопроизводствѣ въ губерніяхъ Варшавскаго судебного округа (ст. 1486 Устава Гражд. Судопроизводства изд. 1892 г.) относительно лицъ, имѣющихъ право искать и отвѣчать отъ имени торговыхъ товариществъ допускается примѣненіе Гражданскаго Кодекса, поскольку постановленія его не противорѣчатъ законамъ и обычаямъ торговымъ.

Затѣмъ въ ст. 18 приложения къ ст. 1805 Устава Гражданскаго Судопроизводства о производствѣ торговыхъ дѣлъ въ губерніяхъ Прибалтійскихъ говорится, что въ тѣхъ случаяхъ, на которые нѣтъ точныхъ и ясныхъ законовъ, судъ руководствуется торговыми обычаями.

Таковы указанія закона о примѣненіи торговыхъ обычаевъ въ судахъ — Коммерческомъ и общихъ. Приведенныя указанія относятся къ общимъ судамъ окраинныхъ губерній. Что же касается внутреннихъ губерній, то возникаетъ сомнѣніе о возможности примѣненія торговаго обычая и въ общихъ судахъ этихъ губерній.

Отрицательный отвѣтъ какъ будто бы даетъ ст. 9 Устава, Гражд. Судопроизводства, предписывающая, въ случаѣ неполноты, неясности, недостатка или противорѣчія законовъ, основывать рѣшенія на общемъ смыслѣ законовъ.

Такимъ образомъ въ общихъ судахъ — что касается гражданскихъ дѣлъ — обычай не имѣетъ примѣненія, уступая мѣсто общему смыслу закона (Касс. рѣш. 1879 № 243 и мн. др.).

Но того же самого нельзя сказать относительно торговых дѣлъ. Правда прямыхъ указаній на примѣненіе обычая къ торговымъ дѣламъ въ общихъ судахъ въ Уставѣ Гражд. Судопроизводства нѣтъ; но за то въ ст. 1 Устава Торговаго имѣется общее указаніе на примѣнимость торговыхъ обычаевъ во всѣхъ судахъ, гдѣ бы торговое дѣло ни разбиралось. (Касс. рѣш. 1879 № 166, 1880 № 63). Такъ какъ эта статья не распространяетъ своего дѣйствія на Варшавскій округъ и Прибалтійскія губерніи, то пришлось относительно ихъ особо оговорить примѣнимость торговыхъ обычаевъ въ статьяхъ вышеприведенныхъ.

На основаніи той же ст. 1 Устава Торговаго, а также на основаніи ст. 130 Устава Гражд. Судопроизводства торговые обычаи примѣняются и въ мировыхъ судахъ (см. также § 88 Правилъ о производствѣ судебныхъ дѣлъ, подвѣдомственныхъ земскимъ начальникамъ и городскимъ судьямъ).

Условія примѣненія торговыхъ обычаевъ для разныхъ судовъ различны.

Наиболѣе тѣсны предѣлы примѣненія обычаевъ установлены для мировыхъ судей. Ссылка сторонъ является здѣсь необходимымъ условіемъ примѣненія общеизвѣстнаго мѣстнаго обычая. Такая ссылка является гарантіей дѣйствительнаго существованія даннаго мѣстнаго и общеизвѣстнаго обычая и предупреждаетъ примѣненіе въ качествѣ обычая — обыкновѣнія, принятіе чужого и неизвѣстнаго обычая за мѣстный, отчего могутъ пострадать интересы той или другой стороны, не имѣвшей никакого основанія ожидать примѣненія неизвѣстной ей нормы. Что касается въ частности торговыхъ дѣлъ, то ссылка сторонъ совершенно необходима еще и въ виду незнакомства судьи съ торговыми обычаями, общеизвѣстность коихъ можетъ не выходить за предѣлы торговаго оборота.

Правительствующій Сенатъ высказалъ мнѣніе, что въ извѣстныхъ случаяхъ судъ не только вправѣ, но даже обя-

занъ руководствоваться обычаемъ, хотя бы ни одна изъ тяжущихся сторонъ и не ссылалась на обычай. Такъ при изъясненіи договоровъ на основаніи 1539 ст. Т. X ч. 1 по намѣренію и доброй совѣсти самъ законъ предписываетъ изъяснять принадлежности договора обычаемъ (Касс. рѣш. 1875 № 722). Но, если принять во вниманіе, что въ цитируемомъ дѣлѣ поставленъ былъ вопросъ о томъ, можно ли понимать слово «весна» въ смыслѣ открытія навигаціи, какъ то было принято въ практикѣ лодочниковъ, то станетъ яснымъ, что судъ принялъ за обычай то, что мы назвали обыкновѣніемъ. Судья не можетъ ожидать ссылки сторонъ лишь въ томъ случаѣ, когда самъ законъ указываетъ на существованіе обычая. (Касс. рѣш. 1878 № 22). Одинаково не требуется ссылки сторонъ на обычай при разборѣ торговыхъ дѣлъ въ Коммерческихъ Судахъ и общихъ. Это не значитъ, что судъ обязанъ знать всѣ торговые обычаи; но если онъ знаетъ ихъ, то вправѣ примѣнить по своей инициативѣ. Гарантіей осторожнаго примѣненія обычая здѣсь служитъ большая опытность судей и большая освѣдомленность ихъ о принятыхъ въ торговлѣ обычаяхъ. Въ особенности это надо сказать о Коммерческихъ Судахъ, гдѣ въ качествѣ членовъ засѣдаютъ и купцы.

Знать обычаи судья не обязанъ, но онъ можетъ узнать о нихъ, и судъ обязанъ удостовѣриться въ существованіи обычая, въ случаѣ ссылки на него сторонъ. Средствами ознакомленія съ обычнымъ правомъ служатъ свѣдующіе люди, въ частности сообщенія Биржевыхъ Комитетовъ, сборники обычаевъ и судебныя рѣшенія.

Примѣненіе обычая, разъ на него сослались стороны и въ существованіи его судья убѣдился, для послѣдняго обязательно. Это вытекаетъ изъ свойствъ обычая, какъ правовой нормы. Если законъ и говоритъ, что мировой судья можетъ примѣнить обычай, можетъ руководствоваться обычаями, что судья предоставляется или дозволяется руководствоваться обычаями, то эти выраженія надо понимать въ томъ смыслѣ,

что судѣ предоставляется право признать или не признавать тогъ или иной порядокъ за обычай. Въ одномъ дѣлѣ сторона ссылалась на обычай, заключающійся въ томъ, что портнымъ всегда отпускался красный товаръ изъ лавокъ безъ особаго письменнаго документа. Мировой Съѣздъ не воспользовался этой ссылкой стороны, и Сенатъ нашолъ дѣйствія Съѣзда правильными на томъ основаніи, что судъ не обязанъ, а только можетъ руководствоваться общеизвѣстными обычаями (Касс. рѣш. 1871 № 290). Неправильная аргументація Сената приводится въ защиту совершенно правильныхъ дѣйствій суда, который не призналъ обычая тамъ, гдѣ усматривала его сторона и гдѣ въ дѣйствительности имѣлъ мѣсто лишь заведенный порядокъ или обыкновение, а не обычай.

Вопросъ о кассациі рѣшенія, въ случаѣ неправильнаго толкованія судомъ торговыхъ обычаевъ давно уже занимаетъ ученыхъ, а въ недавнее время былъ поставленъ и Кассационнымъ Департаментомъ Сената. Въ Касс. рѣшеніи 1900 № 27 мы находимъ такой отвѣтъ на поставленный вопросъ: по силѣ 186 и 793 ст. Устава Гражд. Судопроизв. просьбы о кассациі рѣшеній допускаются въ случаѣ явнаго нарушенія прямого смысла закона или неправильнаго его толкованія. Эти статьи говорятъ о законѣ, какъ объ обязательной для всѣхъ нормѣ права, въ отличіе отъ исходящихъ отъ воли частныхъ лицъ соглашеній, выраженныхъ въ актахъ и договорахъ, обязательныхъ лишь для лицъ, въ нихъ участвовавшихъ. Въ виду сего Правительствующій Сенатъ въ рѣш. 1896 г. № 35 призналъ, что неправильное толкованіе иностранныхъ законовъ также можетъ служить основаніемъ просьбы объ отмѣнѣ рѣшеній суда въ кассационномъ порядкѣ. По смыслу 18 ст. прил. къ 1805 ст. Устава Гражд. Судопроизв. при разрѣшеніи торговыхъ дѣлъ въ губерніяхъ Прибалтійскихъ суды обязаны руководствоваться торговыми обычаями въ тѣхъ случаяхъ, на которые нѣтъ точныхъ и ясныхъ законовъ. Посему въ подобныхъ случаяхъ торговый обычай

является обязательною нормою права, замѣняющею законъ (ер. касс. рѣшеніе 1878 г. № 225); въ виду сего, полагается Сенатъ: нѣтъ основаній не допускать кассационныхъ жалобъ на рѣшенія, въ коихъ допущено явное нарушеніе или неправильное толкованіе такого торговаго обычая, существованіе и содержаніе котораго установлено судомъ.

Практическое значеніе этого рѣшенія, какъ прецедента, можетъ оказаться весьма значительнымъ. Но это обстоятельство не исключаетъ возможности указанія на несоотвѣстіе рѣшенія буквальному смыслу дѣйствующаго закона: приведенныя Сенатомъ ст. 186 и 793 Устава Гражд. Судопр. говорятъ о явномъ нарушеніи прямого смысла закона — и только. Сенатское рѣшеніе не можетъ быть обосновано этими статьями, къ какому бы способу толкованія закона ни обращаться. Что авторы ст. 793 имѣли въ виду только нарушеніе закона, это совершенно очевидно изъ сопровождающихъ статью разсужденій (Судебные Уставы, изд. Госуд. Канц. Часть 1-я стр. 362 — 363). Поэтому можно говорить лишь о восполненіи пробѣла въ законодательствѣ, а отнюдь не объ истолкованіи уже имѣющагося закона. Затѣмъ, что касается существа дѣла, то противъ кассациі рѣшеній, основанныхъ на неправильномъ толкованіи обычаевъ, нельзя ничего возразить, поскольку обычаи могутъ быть столь же хорошо извѣстны и столь же опредѣленны, какъ законъ. Сенатъ въ приведенномъ выше рѣшеніи допускаетъ кассационныя жалобы на рѣшенія, въ коихъ допущено явное нарушеніе или неправильное толкованіе такого торговаго обычая, существованіе и содержаніе котораго установлено судомъ. Но вѣдь поводомъ къ кассациі можетъ служить именно неправильное примѣненіе нормы, ошибочное принятіе за обычай правила, не удовлетворяющаго соотвѣтственнымъ условіямъ, или неправильное установленіе содержанія обычая. Такимъ образомъ ограничительныя условія, устанавливаемыя Сенатомъ, входятъ въ содержаніе кассациі и не могутъ служить гарантіей противъ беспочвенности рѣшеній

Сената. А эта беспочвенность возможна въ виду самой природы мѣстныхъ обычаевъ. Законъ допускаетъ примѣненіе обычаевъ—общеизвѣстныхъ. Но ясно само собой, что и общеизвѣстность ихъ мѣстная, быть можетъ, не выходящая за предѣлы той или иной отрасли торговли и промышленности. Мѣстный судъ легко можетъ узнать мѣстные обычаи. Но того же нельзя сказать относительно центрального суда—Сената. Въ касс. рѣшеніи 1900 г. № 27 Сенатъ безъ труда могъ получить матеріалъ для провѣрки правильности толкованія торговаго обычая, такъ какъ обычай этотъ былъ занесенъ въ Сводъ ливанскихъ торговыхъ обычаевъ. А вѣдь большинство торговыхъ обычаевъ не записано, да и пониманіе ихъ въ оборотѣ весьма не устойчиво, не опредѣленно. Доказательствомъ тому могутъ служить уже приведенные примѣры смѣшенія обычаевъ съ заведеннымъ порядкомъ.

Обстоятельствомъ, затрудняющимъ кассацию рѣшеній, основанныхъ на неправильномъ толкованіи обычая, является и присущая обычаю подвижность, которая въ высшей степени затрудняетъ задачу единообразнаго толкованія.

в) Порядокъ примѣненія нормъ торгово-промышленнаго права.

По ст. 1-й Устава Торговаго изд. 1903 г. права и обязанности, проистекающія изъ сдѣлокъ и отношеній, торговлѣ свойственныхъ, опредѣляются законами торговыми. Въ случаѣ недостатка этихъ законовъ примѣняются законы гражданскіе и принятые въ торговлѣ обычаи.

Буквальный смыслъ статьи устанавливаетъ порядокъ примѣненія нормъ, при которомъ сначала идетъ торговый законъ, затѣмъ гражданскій законъ и, наконецъ, торговый обы-

чай. Иного пониманія статьи не можетъ быть въ особенности, если принять во вниманіе, что русское законодательство вообще смотритъ на обычаи, какъ норму дополнительную. И въ этомъ отношеніи оно не отличается отъ западноевропейскаго. Германское торговое уложеніе 1897 г. отводитъ торговому обычаю мѣсто послѣ закона торговаго и гражданскаго. Общаго рѣшенія вопроса не имѣется во французскомъ правѣ; и сторонникамъ торговаго обычая приходится обобщать одну норму гражданскаго уложенія, посвященную товариществамъ. Именно въ арт. 1873 говорится, что постановленія (9-го титула) примѣняются и къ торговымъ товариществамъ въ тѣхъ пунктахъ, которымъ не противорѣчатъ торговые законы и торговые обычаи. Это постановленіе перенесено и въ русскій Уставъ Гражд. Судопр. (ст. 1486).

Но двѣ приведенныя статьи—одна общаго права Франціи, другая мѣстнаго права Россіи (губ. Варшавскаго судебного округа)—не могутъ служить доводомъ въ пользу predominирования торговаго обычая надъ гражданскимъ закономъ, такъ какъ относятся къ спеціальному случаю—договору товарищества. Для выведенія изъ нихъ общаго принципа мы не имѣемъ оснований. Правда, въ русскомъ законодательствѣ имѣется еще одна статья, которая какъ будто бы можетъ служить доводомъ въ пользу того мнѣнія, что торговый обычай примѣняется раньше гражданскаго закона. Это ст. 187 Устава С.-П.-Б. Биржи, по которой диспашеръ въ опредѣленіи разряда аварии, учетѣ и расчетѣ по оной слѣдуетъ въ точности правиламъ, изложеннымъ въ Уставѣ Торговомъ и отнюдь отъ оныхъ не отступаетъ; если же встрѣтится обстоятельство, о которомъ въ означенныхъ правилахъ не упоминается, или если оно не можетъ быть примѣнено ни къ одной статьѣ сего законоположенія, то въ такомъ случаѣ дозволяется диспашеру поступать по русскому и иностранному коммерческому обычаю.

Однако же дѣлать какіе либо общіе выводы изъ этой совершенно спеціальной статьи еще меньше оснований, чѣмъ

въ только что указанномъ случаѣ. Статья 187 состоитъ изъ двухъ частей, изъ коихъ первая говоритъ объ опредѣленіи разряда аварии, вторая объ учетѣ и разчетѣ по ней. Что касается опредѣленія разряда аварии, то диспашеръ не можетъ руководствоваться чѣмъ либо инымъ, кромѣ закона торговаго. А поскольку дѣло идетъ объ учетѣ и разчетѣ, то необходимо различать виды аварии. Дѣятельность диспашера безусловно необходима лишь при аварии большой или общей, но отнюдь не при частной или малой. Эти послѣдніе виды аварии не представляютъ никакихъ особенностей и допускаютъ примѣненіе къ нимъ гражданскаго права. Что же касается аварии общей или большой, то этотъ институтъ не только не нуждается въ гражданскомъ правѣ, но даже дѣлаетъ невозможнымъ примѣненіе его: общіе принципы распределенія вреда и убытковъ совершенно устранены спеціальнымъ закономъ. При этомъ законъ даетъ настолько полныя указанія для разчета, что диспашеру можетъ не доставать лишь нѣкоторыхъ техническихъ дополнительныхъ указаній, ради которыхъ законъ и направляетъ его къ обычаямъ (обыкновеніямъ).

Статьи 327 и 148 Устава Судопроизводства Торговаго (изд. 1903 г.) говорятъ о примѣненіи обычаевъ въ случаѣ недостатка законовъ. Существуетъ мнѣніе, что здѣсь идетъ рѣчь лишь о торговыхъ законахъ, и изъ такого пониманія статей дѣлается выводъ, что въ Коммерческихъ Судахъ вслѣдъ за торговымъ закономъ примѣняется торговый обычай, уступающій закону гражданскому лишь третье мѣсто. Но такое пониманіе ст. 148 и 327 не можетъ быть признано правильнымъ, какъ не соответствующее общепринятой законодательной терминологіи. Всюду, гдѣ говорится о примѣненіи законовъ къ торговому дѣламъ, разумѣются законы не только торговые, но и гражданскіе. Такъ въ пр. къ ст. 1238 ч. 1 т. X (изд. 1900) говорится, что въ отношеніи лицъ, производящихъ торговлю примѣняются законы гражданскіе и особенныя правила (т. е. законы торговые). Ст. 45, 63, 66, 77, 212 Устава Торговаго

изд. 1903 г.) постановляютъ, что въ случаѣ отсутствія особенныхъ законовъ, примѣняются законы гражданскіе.

Взглядъ общеимперскаго законодательства на обычай, какъ норму дополнительную, раздѣляетъ и мѣстное законодательство. Финляндское Уложеніе (о Судопр. Гл. I ст. 11) положительно говоритъ о примѣненіи мѣстныхъ обычаевъ лишь въ случаѣ недостатка писаннаго закона. По Своду Гражданскихъ Узаконеній Губерній Остзейскихъ (Введ. XXIV) право обычное не можетъ ни отмѣнять, ни измѣнять постановленій Свода. Случаи, въ которыхъ мѣстнымъ обычаямъ предоставлена предпочтительная въ видѣ изъятія сила, приведены въ Сводѣ, гдѣ слѣдуетъ.

Но если признать, какъ общее правило, что торговый обычай уступаетъ мѣсто закону торговому и гражданскому, то, можетъ быть, исключеніе изъ него должны составить диспозитивныя нормы гражданскаго права? На этотъ вопросъ долженъ быть данъ отрицательный отвѣтъ, въ виду трудности, а иногда и невозможности проведенія точнаго различія между нормами диспозитивными и прецептивными. Исходя изъ этихъ соображеній, авторы германскаго торговаго уложенія отказались отъ установленія такого различія. Впрочемъ на случай, если характеръ нормы, какъ диспозитивной, не вызываетъ сомнѣнія, германскій законодатель даетъ выходъ въ § 346, который постановляетъ, что въ торговыхъ дѣлахъ торговые обычаи и обыкновенія могутъ примѣняться для выясненія истиннаго значенія дѣйствій и упущеній. Затѣмъ, поскольку примѣненіе обычая зависитъ отъ ссылки на него сторонъ, по столько можно говорить о диспозитивномъ характерѣ самаго обычая, устраняемаго соглашеніемъ¹⁾. Въ та-

¹⁾ Опр. 4-го Департ. 1894 г. № 1294 по д. Пилиди. Гребнеръ. Практика 4-го Департамента и Второго Общаго Собранія Правит. Сената по торговымъ дѣламъ 1889—1896. Часть II С.П.-Б. 1896 г. № 24, стр. 47. Эта часть, какъ и первая, вышедшая въ 1902 г. 2-мъ изд.—Практика

комъ случаѣ, хотя обычай устраняется договоромъ, но все же онъ не слѣдуетъ за закономъ.

Вопросъ и споръ о порядкѣ примѣненія торговыхъ и гражданскихъ законовъ и обычаевъ имѣетъ большое теоретическое значеніе. Онъ можетъ имѣть и практическое значеніе, въ случаѣ развитого обычного права. У насъ при недостаткѣ законовъ гражданскихъ и торговыхъ, и именно въ части обязательственного права, можно было бы ожидать значительнаго развитія торговыхъ обычаевъ.

И фактическое значеніе торговаго обычного права само собою разрѣшало бы указанный споръ въ пользу обычая, совершенно не зависимо отъ того, какой теоріи ни держались бы юристы. Но въ дѣйствительности споръ этотъ оказывается не имѣющимъ для насъ большого значенія по другимъ причинамъ: по недостаточному развитію торговаго обычного права. Чѣмъ бы ни объяснять это состояніе торговаго обычного права, съ которымъ не конкурируетъ законодательство, безспорно одно, что подъ именемъ торговыхъ обычаевъ суды примѣняютъ большую частію судебные обычаи, которые черпаютъ свое содержаніе не въ правосознаніи торговаго оборота, а въ практикѣ и законодательствѣ западно-европейской. Вотъ почему торговое обычное право болѣе всего развито у насъ въ оптовой торговлѣ, какъ чаще соприкасающейся съ иностраннымъ оборотомъ. А если это такъ, то необходимо признать настоящую потребность въ пересмотрѣ такихъ обычаевъ и въ закрѣпленіи ихъ въ форму закона: для примѣненія ихъ взаимно закона, очевидно, нельзя привести ни одного довода.

Таковъ одинъ вопросъ, касающійся порядка примѣненія источниковъ торгово-промышленнаго права. Но имъ не исчерпываются всѣ затрудненія, связанные съ порядкомъ примѣ-

бывшаго 4-го и Судебнаго Департаментовъ и 2-го Общаго С. П. С. съ 1889 по 1901. Гребнеръ и Добровольскій С. П. - Б. 1902 г. — будутъ цит.: первая Гребнеръ, вторая Гребн. и Добр.

ненія нормъ. Дѣло въ томъ, что торгово-промышленное правоотношеніе можетъ связывать не только двухъ купцовъ, но и купца съ не-купцомъ. Въ такомъ случаѣ обыкновенно говорятъ объ односторонней торговой сдѣлкѣ въ отличіе отъ двусторонней. Если въ случаѣ двусторонней торговой сдѣлки примѣняются торговые законы, за недостаткомъ ихъ законы гражданскіе и, наконецъ, въ случаѣ отсутствія твердыхъ и ясныхъ законовъ торговые обычаи, то какія нормы должны быть примѣнены въ случаѣ сдѣлки односторонне-торговой? Быть можетъ судъ примѣнитъ къ купцу торговое право, а къ не-купцу — гражданское?

Отвѣтъ на вопросъ, поставленный въ такой общей формѣ, долженъ быть отрицательный. Прежде всего здѣсь полезно напомнить, что къ купцамъ могутъ быть примѣняемы законы гражданскіе не только въ качествѣ нормъ дополнительныхъ къ торговымъ законамъ, но также и въ томъ случаѣ, если извѣстныя нормы, будучи по свойству своему торговыми, помѣщены среди гражданскихъ законовъ, какъ напр., законъ о совершеніи торговой поклажки (ст. 2112 п. 3 Законовъ Гражд. изд. 1900 г.), о доказательствахъ уплаты по торговому займу (2053 тамъ-же). Съ другой стороны — въ торговомъ правѣ могутъ быть нормы, по существу общія для всего оборота, и потому примѣнимы какъ къ купцамъ, такъ и къ не-купцамъ. Такъ напр., договоръ комиссіи, нормированный торговымъ обычаемъ и не извѣстный гражданскому закону, долженъ быть примѣненъ и къ не-купцамъ, поскольку выработанныя торговымъ правомъ нормы имѣютъ общій характеръ, опредѣляющій природу сдѣлки, и не выходятъ изъ соображеній о профессіи.

Вотъ этотъ послѣдній моментъ только и можетъ дать отвѣтъ на поставленный выше вопросъ. Въ каждой нормѣ надо прежде всего искать природу правоотношенія, безъ квалификаціи его какъ торговаго или общегражданскаго. Въ этой своей части норма должна быть примѣняема и къ купцу, и

къ не-купцу. Затѣмъ въ данной нормѣ надо искать особенности, вызванныя соображеніемъ о профессіи. Если эти особенности созданы въ интересахъ третьихъ лицъ — купцовъ и не-купцовъ, то онѣ примѣняются какъ въ случаѣ односторонне-торговой, такъ и въ случаѣ двусторонней сдѣлки. Такова напр. принудительная обязанность пріема товаровъ и вещей для перевозки по желѣзнымъ дорогамъ; но, какъ само собой разумѣется, обязанность эта лежитъ только на купцѣ. Норма, устанавливающая презумцію возмездности, примѣняется и при односторонней сдѣлкѣ, но опять таки только по отношенію къ купцу.

Если же особенности устанавливаются лишь въ интересахъ купцовъ, а не всѣхъ третьихъ лицъ, и покоятся они лишь на соображеніяхъ о взаимности интересовъ обѣихъ сторонъ, въ такомъ случаѣ эти особенности не могутъ имѣть мѣста при одностороннихъ сдѣлкахъ — нормы гражданского права примѣняются къ обоимъ контрагентамъ односторонне-торговой сдѣлки. Такъ напр. ст. 234 Устава Судопроизводства Торговаго изд. 1903 г. постановляетъ, что купеческія книги служатъ полнымъ доказательствомъ между купцами. Слѣдовательно, для примѣненія нормы требуется двусторонне-торговое правоотношеніе. Дальше, если бы напр. законъ допустилъ въ сдѣлкахъ между купцами проценты выше установленной нормы или проценты просрочки, то мы имѣли бы случай примѣненія нормы лишь при двусторонней торговой сдѣлкѣ.

Дѣло матеріальнаго закона опредѣлить, какія нормы примѣняются къ обоимъ контрагентамъ, хотя бы одинъ изъ нихъ не былъ купцомъ, какія нормы имѣютъ примѣненіе лишь въ томъ случаѣ, когда оба контрагента купцы и, наконецъ, въ какихъ случаяхъ при односторонней торговой сдѣлкѣ норма примѣняется лишь къ купцу.

Германское торговое уложеніе даетъ общій принципъ, что къ сдѣлкѣ торговой лишь для одного изъ контрагентовъ,

примѣняются нормы, установленныя для торговыхъ сдѣлокъ, если законъ прямо не постановитъ иначе (345). Исключеніемъ изъ этого общаго правила являются нормы, изложенныя въ §§ 352 и слл., примѣняемыя лишь тогда, когда оба контрагента — купцы. Вторую группу исключеній составляютъ правила §§ 347 и слл., примѣняемыя и въ одностороннихъ торговыхъ сдѣлкахъ, но лишь по отношенію къ контрагенту — купцу; тогда какъ контрагентъ — не-купецъ подпадаетъ подъ дѣйствіе гражданского права.

Вопросъ о двусторонности или односторонности торгово-промышленныхъ дѣйствій представляетъ значительный практический интересъ и съ точки зрѣнія процессуальной. Входятъ ли въ компетенцію Коммерческихъ Судовъ только двустороннія торгово-промышленныя правоотношенія, или же эта компетенція распространяется и на односторонне-торговыя дѣйствія и вообще правоотношенія? Законъ не даетъ прямого отвѣта на этотъ вопросъ, а судебная практика не могла прийти къ единообразному разрѣшенію его. Въ то время какъ Гражданскій Кассационный Департаментъ для подсудности дѣла Коммерческому Суду требуетъ, чтобы сдѣлка, изъ которой споръ возникъ, была торговой для обѣихъ сторонъ (Касс. рѣш. 1870 № 507, 1874 г. № 761, 1882 № 23, 1884 № 69), Коммерческій Судъ и 4-й Департаментъ Сената (нынѣ Судебный) считаютъ подсудной Коммерческому Суду и сдѣлку односторонне-торговую, лишь бы она была торгова для отвѣтчика (Носенко, IV, № 113, Гребн. и Добр. № 4).

г) Торгово-промышленныя правоотношенія и планъ изложенія.

Таковы источники торгово-промышленнаго права. Соотвѣтствующія имъ правоотношенія составятъ предметъ дальнѣйшаго изложенія. Здѣсь, въ заключеніе вводной части, по-

лезно остановиться на томъ порядкѣ, въ какомъ будетъ расположенъ подлежащій изученію матеріалъ.

Какъ мы уже видѣли, всѣ торгово-промышленныя правоотношенія раздѣляются на публично-правовыя и частно-правовыя. Первые коренятся въ дѣйствіяхъ общественной власти и распадаются на государственныя, административныя, финансовыя, уголовныя, процессуальныя, международныя.

Вторыя возникаютъ изъ дѣйствій частныхъ лицъ, а эти дѣйствія могутъ быть сдѣлками (договорами и односторонними актами), деликтами и фактами, не подпадающими ни подъ одну изъ двухъ названныхъ группъ.

Торгово-промышленныя правоотношенія возникаютъ изъ сдѣлокъ двухстороннихъ (договоровъ) и одностороннихъ. Это сдѣлки—торгово-промышленныя, потому, что онѣ считаются способными создать понятіе торговли и промысловъ, понятіе предпріятія и субъекта торгово-промышленнаго предпріятія. Или же мы считаемъ извѣстную категорію сдѣлокъ торгово-промышленными потому, что онѣ, хотя и не могутъ дать понятіе торговли, промысла, купца, промышленника, но совершаются въ видахъ или въ интересахъ торговли и промысловъ, и по своей близости къ предпріятію требуютъ особыхъ торгово-промышленныхъ нормъ. Сдѣлки второй категоріи мы называемъ торгово-промышленными вспомогательными, въ отличіе отъ сдѣлокъ торгово-промышленныхъ основныхъ, способныхъ создать понятіе торговли, промысла, предпріятія.

Къ основнымъ принадлежитъ напр. покупка съ цѣлью дальнѣйшей перепродажи, перевозка, страхование, поклажа, издательство и т. д.

Къ вспомогательнымъ дѣйствіямъ относится наемъ приказчиковъ и служащихъ вообще, вступленіе въ договоръ товарищества для цѣлей торговли или промысловъ, наемъ помѣщенія для торговли или для фабрики, заготовка предметовъ, необходимыхъ для обстановки торговаго или вообще промышленнаго заведенія, сдѣлки перевозки, случайно совершен-

ныя торговпомъ, сдѣлки комиссіи, совершенныя банкиромъ и т. д. Очевидно, что эти и многія другія правоотношенія только потому и получаютъ особыя нормы, что усваиваютъ торгово-промышленный характеръ въ силу близости своей къ торгово-промышленному предпріятію. Но понятіе вспомогательной торгово-промышленной сдѣлки будетъ имѣть практическое значеніе лишь тогда, если для правоотношенія создается особая норма, отличная отъ общегражданской, будетъ ли то норма матеріальная, или процессуальная. Такъ напр., если постановлено, что иски изъ договоровъ о наймѣ магазиновъ, амбаровъ и другихъ строеній, для торговли назначенныхъ, подлежатъ вѣдомству особаго торговаго суда, то значитъ обязательство по такому найму принадлежитъ къ категоріи торговлѣ свойственныхъ. Если для залога, совершаемаго въ интересахъ торговли, имѣются особыя нормы, отличающія его отъ залога общегражданскаго, мы относимъ его къ вспомогательнымъ торговымъ дѣйствіямъ.

Примѣрами правоотношеній изъ деликтовъ могутъ быть растрата приказчикомъ хозяйскаго имущества, дѣйствія приказчика, подрывающія кредитъ хозяина, неправильное пользованіе чужой фирмой и мн. др.

Примѣрами правоотношеній изъ дѣяній и событій, не подходящихъ ни подъ одну изъ перечисленныхъ категорій, назовемъ отношенія по торговой несостоятельности, по торговой администраціи, по поводу аваріи и т. д.

Предложенная систематизація торгово-промышленныхъ правоотношеній, въ сопоставленіи съ источниками торгово-промышленнаго права, вводитъ насъ въ содержаніе предмета и, при изученіи его, даетъ возможность мысленно распредѣлять это содержаніе въ систему. Но изученіе предмета по плану соответствующему системѣ правоотношеній, представляется нецѣлесообразнымъ по тому, что въ дѣйствительной жизни торгово-промышленныя правоотношенія встрѣчаются не раздѣльно, а въ опредѣленныхъ комбинаціяхъ, которыя и должны быть

приняты во внимание при распределении материала, подлежащего изучению.

Важнейшей комбинацией торгово-промышленных отношений является предприятие. Понятие предприятия поэтому должно служить исходным и для плана изложения.

Предприятием называется такое капиталистическое хозяйство, которое рассчитано на извлечение дохода путем посредничества во обмене благ и исход которого не известен. Таким образом в предприятие входят — посредническая деятельность, риск и капитал.

Моментом посредничества предприятие отличается от натуральных форм хозяйства, в которых производство рассчитано на удовлетворение потребностей членов хозяйства.

Моментом риска предприятие отличается от тех хозяйственных форм, в которых риск обуславливается естественными причинами. Между тем как в предприятии причиной риска является конкуренция и различные случайные обстоятельства, влияющие на ценность товаров, как чисто технические, так экономические и юридические. Оценка конкуренции и указанных внешних причин (конъюнктура), а равно и предусмотрительность относительно их лежит всецело на предпринимателе.

Моментом капитала предприятие отличается от хозяйств артельных, в основании которых лежит лишь труд и от единоличных хозяйств, ведущихся без участия капитала.

Некоторые из этих элементов предприятия уже отмечены были для того, чтобы показать, почему предприятия, оказывая выдающиеся услуги обществу, в то же время представляют известного рода опасности: они слишком зависят от личности предпринимателя. Здесь эти же элементы интересуют нас с другой стороны: они дают нам возможность выяснить положение отдельных участников в предприятии и различные виды предприятий.

Существование и деятельность предприятия предполагает три момента: предприимчивость, оборотливость и исполнительную работу. Под первой разумется выбор того или другого дела, под второй — изыскание наиболее выгодных условий обращения капитала и сбыта товаров, под третьей — работа, прилагаемая к производству и обращению товаров.

Исходя из этого третьего момента, мы различаем работу предпринимателя и наемный труд, который необходим во всяком скольконибудь значительном предприятии и который во многих предприятиях играет важнейшую роль, предоставляя предпринимателю лишь руководящую роль и контроль. На сколько различно экономическое положение предпринимателя и лиц, работающих для чужого предприятия, на столько же разнится и их правовое положение. Отсюда мы получаем два вида субъектов торгово-промышленного права.

Субъекты торгово-промышленного права — принципал предприятия и его помощники — действуют в обстановке особой организации, какую получает предприятие и которая называется торгово-промышленным заведением. Это самостоятельное юридическое понятие, к которому приурочен целый ряд правоотношений, и которое поэтому требует самостоятельного изучения.

Затем. Ранее указано было, что в предприятие помимо труда входит и капитал. Комбинация труда и капитала представляет важнейшим моментом предприятия. Эта комбинация может быть весьма различна. Так наиболее простой формой предприятия будет та, в которой владелец является и субъектом. Ему принадлежит полная свобода распоряжения. На нем лежит и вся ответственность за успех предприятия. От успешности дела зависит величина дохода, поэтому единоличное предприятие наиболее всего гарантирует экономное ведение дела. Но единоличное предприятие ограничено размерами капитала, каким может обладать одно лицо.

Правда, ничто не мѣшаетъ предпринимателю привлекать чужіе капиталы, но такое привлеченіе неизбежно влечетъ за собою уплату процентовъ и слѣдовательно уменьшеніе доходовъ. По этому, можно сказать, единоличное предпріятіе по природѣ своей не склонно и не можетъ принимать обширныхъ размѣровъ. Съ другой стороны единоличное предпріятіе оказывается въ зависимости отъ всевозможныхъ случайностей, съ которыми связана жизнь одного человѣка. Эти случайности могутъ постоянно отражаться на предпріятіи, а смерть владѣльца можетъ повести и къ полному прекращенію дѣла. Институтъ наслѣдованія является единственной гарантіей противъ такого преждевременнаго исхода; но эта гарантія, какъ само собой понятно, далеко не полная и не безусловная.

Изъ сказаннаго ясна причина, поведшая за собой появленіе товарищескихъ предпріятій, которыя даютъ возможность собрать значительный капиталъ и обезпечиваютъ дѣло противъ случайностей жизни отдѣльнаго лица. Въ виду сказаннаго относительно существенныхъ элементовъ предпріятія вообще, здѣсь можетъ быть рѣчь лишь о капиталистическихъ товарищескихъ предпріятіяхъ. Чисто трудовыя товарищества, если и нормируются торговымъ правомъ, то лишь по связи своей съ другими предпріятіями.

Для того, чтобы товарищеское предпріятіе достигло своей цѣли, представляется необходимымъ въ той или иной мѣрѣ обособить его имущество отъ имущества составляющихъ товарищество членовъ, т. е. придать товариществу извѣстную самостоятельность, независимость отъ членовъ. Экономическая потребность удовлетворяется такимъ образомъ, что право трактуется товарищескія предпріятія въ качествѣ субъектовъ торгово-промышленнаго оборота.

Но какъ бы ни была близка аналогія между единоличнымъ предпринимателемъ и товариществомъ, между ними неизбежно различіе какъ въ моментъ появленія въ оборотѣ въ качествѣ субъекта, такъ и въ періодъ дѣятельности.

Отсюда проистекаетъ потребность особаго изученія ихъ.

Всѣ только что намѣченные вопросы—субъекты, заведеніе, товарищескія предпріятія—относятся къ общимъ ученіямъ торгово-промышленнаго права. Изученіе отдѣльныхъ видовъ торгово-промышленныхъ предпріятій, являясь какъ бы особенной частью предмета, должно было бы слѣдовать за этими общими ученіями. Но дѣятельность субъектовъ торгово-промышленнаго оборота, осуществляемая въ отдѣльныхъ предпріятіяхъ, находится въ большой зависимости отъ различныхъ торгово-промышленныхъ установленій, изученіе которыхъ по этому должно предшествовать изученію отдѣльныхъ предпріятій.

Таковы тѣ характерныя комбинаціи, о которыхъ говорилось нѣсколько раньше. По нимъ и распределяются всѣ торгово-промышленныя правоотношенія—публично-правовыя и частно-правовыя, приурочиваемыя къ субъекту, объекту и дѣйствіямъ.

Въ виду сказаннаго, планъ послѣдующаго изложенія будетъ таковъ:

I. Собственникъ предпріятія, какъ субъектъ торгово-промышленнаго права.

II. Вспомогательный торгово-промышленный персоналъ.

III. Торгово-промышленное заведеніе.

IV. Товарищескія предпріятія.

V. Торгово-промышленныя установленія.

VI. Отдѣльныя предпріятія и возникающія въ нихъ торгово-промышленныя обязательства.

ЧАСТЬ ПЕРВАЯ.

І. Владѣлецъ предпріятія, какъ субъектъ торгово-промышленнаго права.

І. Юридическій интересъ опредѣленія признаковъ этого понятія.

Русское законодательство не выработало термина для обозначенія всѣхъ видовъ самостоятельныхъ субъектовъ торгово-промышленнаго права.

Принципалъ торговаго предпріятія называется купцомъ (ст. 41, 42 Устава Торговаго изд. 1903 г.), а также хозяиномъ (ст. 3 и сл.). Принципалы мануфактуръ, фабрикъ и заводовъ именуется владѣльцами и держателями (Уставъ о Промышленности изд. 1893 г. ст. 13, 82, 85). Затѣмъ принципалы торговыхъ и промышленныхъ предпріятій безразлично называются — хозяевами (Уставъ о Прямыхъ Налогахъ изд. 1903 г. ст. 451). Съ терминами — купецъ, торгующій, держатель, хозяинъ, фабрикантъ — много разъ мы встречаемся и въ Уложеніи о Наказаніяхъ (см. ст. 1172 — 1389).

Только однажды законъ дѣлаетъ попытку обобщенія, ограничивая ее особыми случаями. А именно по дѣйствующему праву лицо, занимающееся торговлей или промыслами, можетъ, выбравши промысловое свидѣтельство, сохранить свое настоя-

щее званіе, или же перечислиться въ купечество (прим. 1 ст. 532 Законовъ о Состояніяхъ изд. 1899 г.) подъ условіемъ взятія особаго сословнаго купеческаго свидѣтельства (ст. 533 тамъ же). Лица, перечислившіяся въ купечество, называются купцами, выберутъ ли они промысловыя свидѣтельства на торговыя, или на промышленныя предпріятія. Т. о. всѣ собственники предпріятій, въ случаѣ выборки купеческаго свидѣтельства, объединяются въ наименованіи купцовъ. Для объединенія всѣхъ видовъ самостоятельныхъ субъектовъ торгово-промышленнаго права въ одномъ понятіи купца можно было бы привести то соображеніе, что всѣ торгово-промышленныя предпріятія имѣютъ организацію по примѣру купеческихъ предпріятій въ тѣсномъ смыслѣ слова. Какъ мы видѣли, германскій законодатель говоритъ о промышленныхъ предпріятіяхъ, которыя по виду и объему предполагаютъ веденіе дѣла на купеческихъ началахъ (§ 2).

Обращаясь затѣмъ къ выясненію интереса опредѣленія понятія и признаковъ субъекта предпріятія, мы должны отмѣтить рядъ пунктовъ, которыми этотъ интересъ ближайшимъ образомъ опредѣляется.

а) Прежде всего собственникъ торговаго и промышленнаго предпріятія имѣетъ право вступить въ купеческое сословіе и приписаться установленнымъ порядкомъ къ купеческому обществу. Для того, чтобы воспользоваться сословными купеческими правами, необходимо — для пріобрѣтенія правъ купцовъ первой гильдіи выбрать промысловыя свидѣтельства на торговыя предпріятія перваго разряда, или на промышленныя предпріятія одного изъ первыхъ трехъ разрядовъ, или на пароходныя предпріятія, за содержаніе которыхъ уплачено свыше пятисотъ рублей въ годъ основнаго промысловаго налога, и кромѣ того взять на свое имя сословное купеческое свидѣтельство съ уплатою за оное въ доходъ государственнаго казначейства въ годъ пятидесяти рублей. Для пріобрѣтенія правъ второй гильдіи надо выбрать промысловыя сви-

дѣтельства на торговля предприятия второго разряда или на промышленныя предприятия четвертаго либо пятаго разрядовъ, или на парходныя предприятия, за содержаніе которыхъ уплачено основнаго промысловаго налога свыше пятидесяти до пятисотъ рублей въ годъ, и кромѣ того взять сословное купеческое свидѣтельство съ уплатою двадцати рублей. Эти сборы за сословныя купеческія свидѣтельства производятся независимо отъ мѣстныхъ сборовъ, установленныхъ на сословныя купеческія и общественныя надобности. (Законы о Состояніяхъ изд. 1899 г. ст. 532 и 533). Вмѣстѣ съ начальникомъ семейства сословными правами пользуются лица, принадлежащія къ его семейству и внесенныя въ одно съ нимъ сословное купеческое свидѣтельство, пока состоятъ въ семъ свидѣтельствѣ (ст. 549 тамъ же).

Купеческое сословіе представляетъ собой особую организацию со средоточеніемъ управленія по дѣламъ купечества въ рукахъ Купеческихъ Старостъ и ихъ Товарищей (ст. 589 тамъ же), которые избираются въ началѣ каждаго года всѣмъ купеческимъ обществомъ изъ принадлежащихъ къ оному зажиточнѣйшихъ купцовъ (590). Предметы вѣдомства Купеческихъ Старостъ составляютъ: 1) попеченіе о всѣхъ дѣлахъ, относящихся до купеческаго сословія, и представленіе объ оныхъ по принадлежности; 2) принятіе отъ подлежащихъ учреждений указовъ и словесныхъ приказаній и объявленіе оныхъ по принадлежности; 3) содержаніе вѣдомостей о гражданахъ купеческаго сословія; 4) раскладка, съ общественнаго согласія, сборовъ и повинностей; 5) выдача видовъ на жительство; 6) всѣ исполнительныя дѣла.

Весьма важное право (ст. 550 тамъ же), принадлежащее купеческому сословію, заключается въ томъ, что, когда купечествомъ замѣчено будетъ, что торговля производится не сообразно уставамъ и намѣреніямъ правительства, и что права купечества ослаблены недоразумѣніемъ, попусценіемъ или неблагонамѣренностью исполнителей, оному дозволяется входить

о томъ установленнымъ порядкомъ (въ мѣстностяхъ, гдѣ есть Биржевые Комитеты, чрезъ сіи Комитеты) съ представленіемъ въ Министерство Финансовъ (теперь Торговли и Промышленности).

Въ члены Государственнаго Совѣта по выборамъ избираются между прочимъ и отъ Совѣта Торговли и Мануфактуръ, Московскаго его отдѣленія, мѣстныхъ Комитетовъ и Купеческихъ Управъ (ст. 12 и 17 Учрежденій Государственныхъ изд. 1906 г.).

Купечеству принадлежитъ затѣмъ избраніе въ собраніи выборныхъ купеческаго сословія, съ присоединеніемъ къ нимъ уполномоченныхъ отъ иногороднихъ купцовъ и иностранцевъ, торгующихъ по указаннымъ въ ст. 532 Законовъ о Состояніяхъ промысловымъ свидѣтельствамъ,—кандидатовъ въ должность Предсѣдателя или Товарища Предсѣдателя Спб. и Московскаго Коммерческихъ Судовъ (ст. 14 и 16 Устава Судопроизводства Торговаго изд. 1903 г.). Члены изъ купечества въ Коммерческіе Суды Спб. и Московскій опредѣляются, по выбору купеческихъ обществъ, на трехлѣтній срокъ, изъ мѣстныхъ и иногороднихъ купцовъ первой гильдіи, а если встрѣтится затрудненіе, то и изъ второй гильдіи, но не болѣе половины положенныхъ по штату (ст. 17, 19, 20 тамъ же; о выборѣ купечествомъ членовъ Варшавскаго Коммерческаго Суда см. Учрежденіе Судебныхъ Установленій изд. 1892 ст. 543).

Въ особое по промысловому налогу Присутствіе входитъ между прочимъ восемь лицъ, утверждаемыхъ Министромъ Финансовъ на четыре года, изъ числа кандидатовъ, избираемыхъ по два отъ Биржевыхъ Комитетовъ и Купеческихъ Управъ различныхъ раіоновъ Имперіи, по указанію Министра Финансовъ (ст. 376 Устава о Прямыхъ налогахъ). Затѣмъ въ Общемъ Присутствіи Казенной Палаты участвуютъ между прочимъ четыре лица, избираемые купеческимъ обществомъ губернскаго города (а въ тѣхъ городахъ, гдѣ существуютъ

биржи,—по два лица биржевымъ и купеческимъ обществомъ (ст. 378 тамъ же). Собрания купеческихъ обществъ избираютъ кандидатовъ въ Присяжные Попечители (ст. 26 Уст. Судопр. Торг. изд. 1903) и членовъ Сиротскаго Суда (ст. 1181 Общаго Учрежденія Губернскаго изд. 1892 г.).

Сословную организацію составляютъ изъ себя и ремесленники, если они въ данной мѣстности составляютъ особое сословіе, отдѣльное отъ мѣщанъ (ст. 609 Зак. о Сост.). Общество ремесленниковъ называется цехомъ (ст. 288 Устава о Промышл. изд. 1893 г.), общее управленіе которымъ сосредоточивается въ Общей Ремесленной Управѣ, гдѣ засѣдаютъ Ремесленный Голова и Старшины цеховъ (300). Каждый цехъ управляется своею Управою и имѣетъ свой сходъ (301).

Управленія сословій купеческаго и ремесленнаго въ столицахъ и въ Одессѣ основывается на особыхъ правилахъ (ст. 614 Законовъ о Состояніяхъ изд. 1899).

б) Что касается личныхъ правъ купцовъ, то Купеческіе Старосты, пока пребываютъ въ должности, считаются въ 14 классъ (ст. 592 Зак. о Сост. изд. 1899); заслужившіе одобреніе справедливостью и добропорядочными поступками Купеческіе Старосты могутъ быть награждаемы похвальными листами со стороны купеческихъ обществъ (ст. 593) и сверхъ того могутъ быть отличаемы наименованіемъ степенныхъ (ст. 594). За оказанныя отечеству особенно важныя заслуги лица купеческаго званія христіанскаго исповѣданія удостоиваются по особенному Высочайшему благоволенію награжденія медалями и орденами и пользуются преимуществами, соединенными съ симъ отличіемъ (ст. 551 Зак. о Сост.; см. и ст. 119 Учрежд. Орден. изд. 1892). Купцамъ, получившимъ какой бы то ни было классный чинъ внѣ порядка службы, не возбраняется вступать на гражданскую службу на правѣ личныхъ дворянъ, и въ такомъ случаѣ по выслугѣ четырехъ лѣтъ они производятся въ первый классный чинъ (Уставъ о Службѣ изд. 1896 ст. 33 и 309). Особенными привилегіями пользуются купцы

первой гильдіи, которые составляютъ особый классъ почетныхъ людей въ государствѣ (ст. 554 Зак. о Сост. изд. 1899). Купцы первой гильдіи имѣютъ право пріѣзжать къ Императорскому Двору. Имъ предоставляется право носить шпагу, а при русской одеждѣ саблю (ст. 556), и губернский мундиръ. Эти права принадлежатъ только лицамъ, записаннымъ въ гильдію, а не тѣмъ, которые лишь принадлежатъ къ купеческому семейству (ст. 555). Купцы первой гильдіи, состоявшіе въ ней не менѣе двѣнадцати лѣтъ сряду, могутъ быть удостоены по уваженію особенныхъ заслугъ въ распространеніи торговли, засвидѣтельствованныхъ Министерствомъ Финансовъ (теперь Торговли и Промышленности) званія Коммерціи-Совѣтниковъ, а за отличія по мануфактурной промышленности, — званія Мануфактуръ-Совѣтниковъ (ст. 552 Зак. о Сост.). Кромѣ того, пробывшіе двѣнадцать лѣтъ въ первой гильдіи купцы-христіане могутъ просить объ опредѣленіи дѣтей ихъ пансіонерами въ разныя учебныя заведенія, безъ увольненія ихъ изъ общества (557 тамъ же и Уст. о Служб. п. 5 ст. 5, ст. 27).

На основаніи прим. 1 къ ст. 779 Зак. о Состоян. изд. 1899 г. евреямъ въ губерніяхъ постоянной осѣдности запрещалось вновь селиться внѣ городовъ и мѣстечекъ, а значить и заниматься торговлей и промыслами. Указомъ 11 августа 1904 г. (Собраніе Узаконоеній и Распор. Правит. ст. 1377 1904 г. № 130) снято это запрещеніе съ купцовъ 1-й гильдіи и членовъ ихъ семействъ, включенныхъ въ ихъ сословное купеческое свидѣтельство, а также съ евреевъ—купцовъ 1-й гильдіи, не бывшихъ подъ судомъ, слѣдствіемъ и надзоромъ и въ теченіе 15 лѣтъ состоявшихъ въ сей гильдіи какъ въ чертѣ осѣлости, такъ и внѣ оной, и членовъ ихъ семействъ (п. 6). На время пребыванія ихъ внѣ городовъ и мѣстечекъ, въ чертѣ еврейской осѣлости расположенныхъ, имъ предоставлено заключать сдѣлки по найму иму-

ществъ для жилья и для производства торговли и промысловъ (ст. 2).

Затѣмъ еврей-купцы 1-й гильдіи, не состоящіе подъ слѣдствіемъ, судомъ или надзоромъ полиціи и не опорооченные судебнымъ приговоромъ, могутъ приписываться на общемъ основаніи и внѣ черты ихъ постоянной осѣдности въ купечество же 1-й гильдіи ко всѣмъ вообще городамъ Имперіи, не исключая Закавказья, съ тѣмъ, чтобы правомъ симъ пользовались тѣ евреи, кои, получивъ сословное купеческое свидѣтельство первой гильдіи, будутъ состоять въ оной не менѣе пяти лѣтъ (ст. 12 прилож. къ ст. 68 Уст. о Паспортахъ изд. 1903 г.). Перечисляющіеся на семъ основаніи евреи переходятъ въ города внѣ черты осѣдности съ семьями и приказчиками. Они (ст. 7 прилож. къ ст. 791 прим. 1 Закон. о Состоян. изд. 1899 г.) пользуются въ такомъ случаѣ правомъ на приобрѣтеніе недвижимой собственности въ Имперіи, кромѣ имѣній населенныхъ, а также всѣми правами по торговлѣ, подрядамъ, по устройству фабрикъ и заводовъ и по учрежденію банкирскихъ конторъ, присвоенными русскому купечеству по выборкѣ промысловыхъ свидѣтельствъ, предоставляющихъ права первой гильдіи. Но такіе купцы, приписавшіеся къ купечеству города Москвы и городовъ Московской губерніи послѣ обнародованія Высочайше утвержденнаго 22 января 1899 года положенія Комитета Министровъ, не допускаются къ участию въ Избирательныхъ Собраніяхъ и въ Собраніяхъ Выборныхъ купческаго сословія, а также къ занятію должностей сословнаго управленія, и вмѣстѣ съ тѣмъ не платятъ мѣстныхъ сословныхъ сборовъ (ст. 806 Зак. о Состоян. изд. 1899).

Въ случаѣ (ст. 12 и 9 прилож. къ ст. 68 Уст. о Паспорт. изд. 1903 г.) выгнѣтія по какимъ бы то ни было причинамъ изъ первой гильдіи, еврей купцы обязаны возвратиться въ мѣста постоянной ихъ осѣдности. Но тѣ изъ евреевъ, кои послѣ приписки къ городамъ, внѣ черты ихъ осѣд-

лости находящимся, пробудутъ въ первой гильдіи десять лѣтъ, получаютъ право постоянного жительства въ тѣхъ городахъ, на общемъ основаніи, хотя бы потомъ и выбыли изъ первой гильдіи (ст. 12 приложен. къ ст. 68 Уст. о Паспорт. изд. 1903 г.). На основаніи Правилъ 11 августа 1904 года (Собр. Узак. № 130) еврей, перешедшій въ купцы 1-й гильдіи за черту осѣдности и прекратившій до истеченія 10 лѣтъ выборку купеческихъ той же гильдіи документовъ, имѣютъ право вновь причислиться къ купечеству 1-й гильдіи во внутреннихъ губерніяхъ, не отбывая вторично 5-ти лѣтняго срока состоянія въ той же гильдіи въ чертѣ осѣдности (ст. 4). Затѣмъ еврей, пробывшій хотя бы и съ перерывами 10 лѣтъ въ купечествѣ первой гильдіи внѣ черты осѣдности, приобрѣтаютъ право: а) на приписку къ городскимъ обществамъ внутреннихъ губерній и б) на повсемѣстное въ Имперіи жительство съ членами ихъ семействъ, занесенныхъ въ сословное купеческое свидѣтельство главы семейства въ теченіе указаннаго 10-ти лѣтняго срока, а равно съ женами и дѣтьми ихъ, хотя бы почему либо не внесенными въ означенное свидѣтельство (ст. 5).

Еврей, удостоенные званія Коммерціи или Мануфактуръ-Совѣтниковъ, пользуются съ членами ихъ семействъ правомъ повсемѣстнаго въ Имперіи жительства, не исключая и сельскихъ мѣстностей черты еврейской осѣдности (ст. 6).

Постоянное жительство въ Кіевѣ разрѣшается евреямъ купцамъ 1-й гильдіи, неопорооченнымъ судебными приговорами, не замѣшаннымъ по дѣламъ о контрабандѣ и не состоящимъ подъ надзоромъ полиціи (ст. 5 прил. къ ст. 68 Уст. о Пасп.). Въ Николаевѣ и Севастополѣ могутъ водворяться еврей почетные граждане, потомственные и личные, производящіе торговлю, съ запискою въ гильдіи, и купцы обѣихъ гильдій (ст. 6 тамъ же).

Представители торговли и мануфактуръ, горнозаводской промышленности и частныхъ желѣзныхъ дорогъ присутствуютъ въ Совѣтѣ по тарифнымъ дѣламъ (Учрежд. Министерствъ

Т. I часть 2 изд. 1892 г. ст. 488). Въ Совѣтъ Торговли и Мануфактуръ, участвуютъ фабриканты и торгующіе, извѣстные своими торговыми оборотами и общественнымъ кредитомъ (тамъ же ст. 562 и 576).

Представители частныхъ желѣзныхъ дорогъ, два представителя торговли и мануфактуръ вмѣстѣ съ представителями земледѣльческой и горнозаводской промышленности принимаютъ участіе въ Совѣтѣ по желѣзнодорожнымъ дѣламъ въ Министерствѣ Путей Сообщенія (Учрежд. Минист. ст. 725).

Затѣмъ изъ числа грамотныхъ мѣстныхъ жителей, производящихъ или производившихъ торговлю или другіе промыслы, избираются торговые депутаты (407 Уст. о Прям. Налог. изд. 1903), которые за свою службу по торговому надзору могутъ быть представляемы къ почетнымъ наградамъ¹⁾.

Коммерціи Совѣтники и Мануфактуръ-Совѣтники приглашаются къ совѣщаніямъ по дѣламъ торговли и промышленности, въ случаѣ, если признано будетъ нужнымъ сдѣлать какія либо перемѣны или дополненія къ улучшенію и распространенію торговли, равно какъ и начертанію новыхъ по оной учрежденій (ст. 533 Зак. о Сост. изд. 1899).

Лицамъ, владѣющимъ въ предѣлахъ города или его уѣзда не менѣе года торгово-промышленнымъ предпріятіемъ, требующимъ выборки промыслового свидѣтельства, принадлежитъ право участія въ избраніи Членовъ Государственной Думы (ст. 31 и ср. 25 Положенія о Выборахъ въ Госуд. Думу изд. 1906 г.).

Купцамъ, торговымъ и промышленнымъ обществамъ принадлежитъ право участія въ земскихъ избирательныхъ собраніяхъ и въ выборѣ городскихъ гласныхъ, если они владѣютъ обложенною сборомъ на земскія повинности не-

¹⁾ Папковъ. Положеніе о сборѣ за право торговли и промысловъ и другія узаконенія о производствѣ торговли и промышленности съ разъясненіями по офф. свѣдѣніямъ. Изд. 4-е Спб. 1896 г. стр. 414. Будетъ цитироваться: Папковъ.

движимостью (ст. 16 Положен. о Губ. и Уѣздн. Земск. Учрежд. Т. II часть 1 изд. 1892) и если не менѣе одного года содержать въ предѣлахъ городского поселенія торгово промышленное предпріятіе, требующее выборки свидѣтельства: въ столицахъ первой гильдіи, а въ прочихъ городахъ первой или второй гильдіи (ст. 24 Город. Полож.), и если притомъ не подверглись несостоятельности (ст. 27 и ст. 33).

Купцы, промышленники и фабриканты, отличившіеся издѣліями фабричными и ремесленными, устроившіе паточные, крахмальные и другіе заводы или занявшіеся разведеніемъ тутовыхъ деревьевъ, могутъ быть награждаемы медалями (ст. 747, 749, 750 Учрежд. Орден. изд. 1892).

Кулцы, производящіе торговлю, допускаются къ хожденію по дѣламъ частныхъ лицъ безъ присяги и внесенія въ списокъ Стряпчихъ при Коммерческомъ Судѣ состоящихъ (ст. 38 Уст. Торг. Судопр. изд. 1903).

По общему правилу замужнія женщины и дѣвицы, отъ родителей не отдѣленные, хотя и совершеннолѣтнія, не могутъ обязываться векселями первыя безъ согласія своихъ мужей, а вторыя безъ согласія своихъ родителей; но если онѣ производятъ торговлю отъ собственнаго своего имени, то означенное ограниченіе отпадаетъ (ст. 2 Устава о Векселяхъ изд. 1903).

Лицамъ, обладающимъ торговымъ фабричнымъ или промышленнымъ заведеніемъ, можетъ быть дана отсрочка въ отбываніи воинской повинности для устройства имущественныхъ и хозяйственныхъ дѣлъ, но не болѣе какъ на два года (ст. 60 Устава о Воинск. Повин. изд. 1897).

Къ числу привилегій надо отнести и то, что содержатели аптекъ и фабрикъ по закону освобождаются отъ постоя (Уставъ о Земск. Повинн. изд. 1899 ст. 270 п. 16 и 21).

Интересъ выясненія понятія принципала предпріятія не ограничивается сказаннымъ.

Ради торговли и промышленности, какъ уже было упомянуто, создается рядъ установлений, какъ то Министерство Торговли и Промышленности, Государственный Банкъ, Биржа, ярмарки, Коммерческіе Суды и др.

Затѣмъ принципаль предпріятія является хозяиномъ торгово-промышленнаго заведенія, которое подлежитъ особому обложенію, имѣетъ особую фирму и подсудность, подлежитъ въ нѣкоторыхъ случаяхъ регистраціи, должно имѣть счетоводство и книгководство; съ нимъ связана судьба вспомогательнаго торгово-промышленнаго персонала; оно переходитъ по наслѣдству по особымъ правиламъ.

Частно-правовыя отношенія, въ которыхъ участвуютъ купцы, фабриканты и др., нормируются особыми законами и обычаями.

Затѣмъ, когда кто по торговлѣ, присвоенной лицамъ, взявшимъ промысловыя свидѣтельства, придетъ въ такое дѣль положеніе, что не только не имѣетъ наличныхъ денегъ на удовлетвореніе въ срокъ своихъ долговъ въ важныхъ суммахъ, болѣе тысячи пятисотъ рублей, но и есть признаки, по коимъ можно заключить, что долги его не оплатны, — въ такомъ случаѣ имѣетъ мѣсто торговая несостоятельность, отличная отъ несостоятельности не-торговой (ст. 386 Уст. Суд. Торг. изд. 1903).

Наконецъ нарушеніе уставовъ торговыхъ и фабричныхъ ведетъ за собой особыя уголовныя послѣдствія.

Нельзя было не указать только что приведенныхъ особенностей въ положеніи принципала предпріятія, такъ какъ они являются, быть можетъ, наиболее важнымъ мотивомъ для выясненія юридическихъ свойствъ субъекта торгово-промышленнаго права. Но съ другой стороны вѣтъ надобности здѣсь останавливаться на отмѣченныхъ институтахъ съ болѣе подробностью, чѣмъ это сдѣлано, такъ какъ въ ближайшемъ предстоитъ детальное ихъ изученіе.

2. Ограниченіе правъ на производство торговли и промысловъ.

Статья 2 Устава Торговаго (изд. 1903 г.) постановляетъ, что право вступать въ договоры и обязательства, торговлѣ свойственныя, принадлежатъ лицамъ обоого пола, Русскимъ подданнымъ всѣхъ состояній и иностранцамъ, а также товариществамъ и компаніямъ.

Особое опредѣленіе торговой правоспособности въ такой формѣ, какую имѣетъ ст. 2 Устава Торговаго, имѣло бы практическое значеніе, если бы договоры и обязательства, торговлѣ свойственныя, обладали особой юридической природой. Въ такомъ случаѣ изъ способности вступать въ обязательства гражданскія нельзя было бы сдѣлать вывода о способности вступать въ обязательства торговыя. Но въ дѣйствительности природа обязательства остается одной и той же, имѣетъ ли оно мѣсто въ оборотѣ гражданскомъ, или торгово-промышленномъ. И это какъ въ томъ случаѣ, когда отношеніе нормировано только въ гражданскомъ кодексѣ, такъ и тогда, когда имѣются параллельныя нормы гражданскія и торговыя или даже, если отношеніе нормировано только въ торговомъ правѣ. Какъ уже было замѣчено, въ такомъ случаѣ правоотношеніе будетъ торговымъ лишь по столько, по сколько оно вызвано къ существованію торговлей, какъ профессіей.

Если же торгово-промышленное право является правомъ профессиональной экономической дѣятельности, если та или другая сдѣлка становится торговой, лишь по столько она связана съ профессіей, то представляетъ интересъ вопросъ не о правѣ вступать въ обязательства, торговлѣ свойственныя, а о правѣ заниматься торговлей и промыслами.

Объ этомъ послѣднемъ говорить не ст. 2 Устава Торговаго, а 373 статья Устава о Прям. Налог. (изд. 1903), гдѣ мы читаемъ: дѣйствующія узаконенія относительно ограниченія правъ на производство торговли и другихъ промысловъ по правамъ состоянія, служебному положенію и другимъ основаніямъ изложены въ подлежащихъ Уставахъ (Ср. ст. 1743 Зак. Гражд. изд. 1900).

Такимъ образомъ отъ вопроса о правѣ на совершеніе отдѣльных дѣйствій мы переходимъ къ вопросу о свободѣ торговли и промысловъ. Лимъ въ принципѣ, какъ общее правило, мы могли бы сказать, перефразируя ст. 2 Устава Торговаго, что право заниматься торговлей и промыслами принадлежитъ лицамъ обоого пола, Русскимъ подданнымъ всѣхъ состояній и иностранцамъ, а также товариществамъ и компаніямъ.

а) Въ числѣ коллективныхъ субъектовъ торгово-промышленнаго права, мы не находимъ въ ст. 2 никакихъ указаній на государство. А между тѣмъ никто не сомнѣвается въ правѣ его учреждать предпріятія. Будутъ ли такія предпріятія коммерческими? Весьма возможно, что, учреждая предпріятіе, государство преслѣдуетъ какую нибудь государственную цѣль, какъ напр. развитіе товарнаго и пассажирскаго движенія, распространеніе художественнаго вкуса, увеличеніе средствъ государственнаго казначейства, но, какъ уже было сказано, сама по себѣ цѣль еще не исключаетъ коммерческаго свойства предпріятія. Рѣшающее значеніе будутъ имѣть въ данномъ случаѣ тѣ средства, какими цѣль достигается. И если государство организуетъ свое предпріятіе на купеческихъ началахъ, оно будетъ купцомъ.

Изъ числа торговыхъ предпріятій безусловно исключаются лишь монопольныя предпріятія государства, каково водочное, почтовое и телеграфное, также учрежденія благотворительныя и ученыя съ учебными. Здѣсь нѣтъ мѣста спекуляціи и предпринимательству; это — обслуживаніе государ-

ственныхъ надобностей или же — способъ обложенія. Безспорно къ коммерческимъ предпріятіямъ принадлежатъ государственныя кредитныя установленія. На это имѣется указаніе и въ законѣ. По ст. 40 Устава Судопр. Торг. (изд. 1903 г.) къ вѣдомству Коммерческаго Суда принадлежатъ всѣ споры и иски по торговымъ оборотамъ, договорамъ и обязательствамъ словеснымъ и письменнымъ, торговлѣ свойственнымъ, какъ между частными лицами всѣхъ состояній взаимно, такъ и по искамъ государственныхъ кредитныхъ установленій на частныя лица.

О промышленныхъ предпріятіяхъ государства говорить и Уставъ о Пром. (ст. 5, 6, 65 изд. 1893 г.), и Уст. о Прям. Налог. (п. 1, 2 ст. 371 изд. 1903 г.). Они учреждаются и содержатся или для потребностей государства, или для пользы народной промышленности, служа отчасти или всецѣло для частныхъ надобностей.

Къ коммерческимъ предпріятіямъ надо отнести и казенныя желѣзныя дороги.

Если государственная цѣль, достигаемая коммерческими средствами не мѣшаетъ признанію торговаго или промышленнаго характера за государственнымъ предпріятіемъ, то тѣмъ болѣе не должна мѣшать этому свобода государства и его установленій отъ нѣкоторыхъ послѣдствій, связанныхъ съ званіемъ купца. Такъ напр. торговая несостоятельность не имѣетъ мѣста относительно предпріятій государства, потому что не можетъ быть и рѣчи о томъ, чтобы долги государства были не оплатны.

Что владельцами предпріятій могутъ быть общества, товарищества и компаніи, это съ полной опредѣленностью признается закономъ. Такъ ст. 2127 Зак. Гражд. изд. 1900 г. говоритъ, что всякаго рода полезныя и общему благу не противныя предпріятія по торговлѣ, по застрахованію, по перевозкамъ и вообще по какой бы то ни было промышленности могутъ быть предметомъ товарищества (см. и ст. 560

Уст. Торг.). О правѣ товариществъ и компаній содержатъ фабричныя и заводскія заведенія говорятъ: Уставъ о Промысл. (ст. 7 и 67 изд. 1893 г.), Уставъ Торговый (ст. 55 изд. 1903 г.), Уставъ о Прям. Нал. (ст. 370 изд. 1903 г.) и Зак. о Сост. (ст. 535 изд. 1899 г.).

б) Владѣльцемъ предпріятія можетъ быть и можетъ сдѣлаться какъ совершеннолѣтній, такъ и несовершеннолѣтній. Какъ извѣстно, законъ различаетъ малолѣтнихъ — до 17-лѣтняго возраста и несовершеннолѣтнихъ — до 21 года; первые находятся подъ опекой, вторые подъ попечительствомъ. Что несовершеннолѣтніе и малолѣтніе могутъ быть владѣльцами предпріятій, это подтверждается совершенно определенными указаніями закона. Такъ по ст. 544 Законовъ о Состояніяхъ изд. 1899 г. малолѣтніе и несовершеннолѣтніе, по смерти начальника семейства оставшіяся безъ родственниковъ, имѣющихъ право внести ихъ въ свое купеческое свидѣтельство, могутъ по просьбѣ своихъ опекуновъ или попечителей, получить одно общее купеческое свидѣтельство. Что касается въ частности малолѣтнихъ, то о унаслѣдованіи ими фабричныхъ заведеній и торговыхъ, остающихся въ полномъ дѣйствіи подъ управленіемъ лица, завѣдывавшаго оными до смерти владѣльца, говорятъ ст. 1238 и ст. 17 приложения къ этой статьѣ Законовъ Гражданскихъ изд. 1900 г. Другой вопросъ, какъ могутъ сдѣлаться несовершеннолѣтніе и малолѣтніе купцами или фабрикантами. Это вопросъ дѣеспособности. А по ст. 223 Законовъ Гражданскихъ изд. 1900 г. существующія въ законахъ правила о порядкѣ заключенія обязательствъ несовершеннолѣтними относятся въ полной мѣрѣ и къ лицамъ торговаго состоянія, какъ вышедшимъ изъ опеки, такъ и находящимся подъ оной. Поэтому для принятія наслѣдства малолѣтніе безусловно не обладаютъ дѣеспособностью. И потому въ случаѣ малолѣтнихъ наслѣдниковъ опекунское установленіе немедленно послѣ смерти владѣльца предпріятія назначаетъ къ малолѣтнимъ и къ слѣдующему на часть ихъ наслѣдству

опеку, которая, равно какъ и совершеннолѣтніе наслѣдники, вступаетъ потомъ въ права своихъ частей изъ имущества покойнаго, на общемъ основаніи законовъ (ст. 17 прил. къ 1238 и 1257 ст.). Что касается несовершеннолѣтнихъ, то принятіе ими наслѣдства должно быть поставлено въ зависимость отъ согласія попечителя. Хотя этого прямо не требуетъ ст. 1257, которая говоритъ только о малолѣтнихъ и только объ опекунахъ, но необходимость согласія попечителя на принятіе наслѣдства несовершеннолѣтнимъ вытекаетъ изъ ст. 1259 и 220 Законовъ Гражданскихъ изд. 1900 г. По первой изъ нихъ на принявшаго наслѣдство возлагается обязанность платить долги умершаго соразмѣрно наслѣдственной его долѣ и отвѣтствовать, въ случаѣ недостатка имѣнія, даже собственнымъ капиталомъ и имуществомъ. А по второй изъ указанныхъ статей лицо, достигшее семнадцатилѣтняго возраста — дѣлать долги, давать письменныя обязательства и совершать акты и сдѣлки какого либо рода, а равно и распоряжаться капиталами, гдѣ либо въ обращеніи находящимися или получать таковыя обратно изъ кредитныхъ установленій можетъ, безъ различія дѣтей отдѣленныхъ отъ недѣленныхъ, не иначе, какъ съ согласія и за подписью своихъ попечителей.

Малолѣтніе и несовершеннолѣтніе могутъ сдѣлаться собственниками предпріятій не только чрезъ унаслѣдованіе ихъ, но и путемъ пріобрѣтенія возмездными сдѣлками. По 268 ст. Законовъ Гражданскихъ изд. 1900 г. на опекуна возлагается обязанность отдавать деньги малолѣтняго или въ частныя руки за проценты подъ вѣрныя залоги или заклады, или подъ векселя, или употреблять на торги, промыслы и тому подобное, или отдавать для приращенія процентами въ Конторы и Отдѣленія Государственнаго Банка и т. д. Что касается несовершеннолѣтнихъ, то изъ приведенной ст. 220 необходимо заключить, что для пріобрѣтенія несовершеннолѣтнимъ предпріятія необходимо согласіе попечителя (Касс.

рѣш. 1875 г. № 981), такъ какъ для этого несовершеннолѣтнему придется распорядиться своими капиталами, въ обращеніи находящимися, или получить таковыя обратно изъ кредитныхъ установленій, а можетъ быть даже придется сдѣлать долги и выдать письменныя обязательства. Опекунъ замѣняетъ малолѣтняго не только при заведеніи, но и при веденіи торговли или промысла. Содѣйствіе попечителя необходимо для совершенія каждаго изъ названныхъ въ ст. 220 актовъ въ отдѣльности. Его не замѣняетъ согласіе попечителя на веденіе несовершеннолѣтнимъ торговли (Касс. рѣш. 1875 г. № 981).

За перечисленными въ ст. 220 актами, требующими согласія попечителя, находятся многочисленныя дѣйствія, въ которыхъ несовершеннолѣтній не связанъ согласіемъ попечителя. Сенатъ признаетъ за несовершеннолѣтнимъ право безъ согласія попечителя получать проценты съ принадлежащаго ему капитала (Касс. рѣш. 1871 № 858), распорядиться принадлежащею ему движимостью — продавать и передавать ее (1874 г. № 670, 1869 № 324, но ст. 1382 Зак. Гр. изд. 1900 г.), прибрѣтать движимыя вещи (1871 № 596), уничтожать довѣренность на управленіе имѣніемъ и дѣлами (1875 № 928), искать и отвѣчать на судѣ (1879 № 118, 1878 № 122 и др.) и т. д.

Право несовершеннолѣтняго выдавать и мѣнять довѣренность на управленіе дѣлами особенно облегчаетъ положеніе несовершеннолѣтняго, стѣсняемое ст. 220.

Но въ ст. 220 предоставляется несовершеннолѣтнему право управленія имѣніемъ — съ указанными тамъ ограниченіями, а отнюдь не право личнаго веденія торговаго или промышленнаго предпріятія, хотя бы съ тѣми же ограниченіями? Ст. 220 прямо о торговлѣ не говоритъ. Но сопоставимъ ее со ст. 217. Обѣ статьи говорятъ: а) объ управленіи имѣніемъ и б) о распоряженіи и отчужденіи имущества. Малолѣтніе не могутъ ни отчуждать имѣнія, ни управлять

имъ; несовершеннолѣтніе не вправе распорядиться, но могутъ управлять имѣніемъ. Вотъ почему по ст. 1238 Зак. Гражд. фабрики и мануфактуры поступаютъ въ управленіе опекуновъ, а по ст. 17 прилож. къ ст. 1238 Зак. Гр. опека вступаетъ въ свои права на общемъ основаніи законовъ и (ст. 18) приступаетъ къ раздѣлу торговаго предпріятія или къ продолженію его на новомъ или прежнемъ основаніи. Тогда какъ объ исключеніи несовершеннолѣтнихъ изъ управленія ихъ фабриками и торговыми заведеніями законъ нигдѣ не говоритъ. Слѣдовательно несовершеннолѣтнимъ дозволено управлять всякимъ имѣніемъ, въ томъ числѣ торговымъ и фабричнымъ предпріятіемъ. Что торговое или фабричное заведеніе входитъ въ понятіе имѣнія, совершенно очевидно изъ ст. 1 и слл. прилож. къ ст. 1238 Законовъ Гражд. изд. 1900 г., гдѣ говорится объ имуществѣ умершаго, производившаго торговлю (ср. ст. 1238), о наличномъ имѣніи, которое, въ случаѣ несостоятельности, поступаетъ въ конкурсное управленіе (ст. 5). Та же терминологія въ ст. 540 Законовъ о Состояніяхъ изд. 1899 г., по которой начальнику (купческаго) семейства дозволяется передать при жизни благопріобрѣтенное имѣніе одному изъ своихъ совершеннолѣтнихъ дѣтей или родственниковъ для продолженія торговли, со взятіемъ купческаго свидѣтельства на собственное послѣдняго имя.

в) По общему правилу, усвоенному современными законодательствами, полъ не служитъ причиной для ограниченія правъ на торговлю и промыслы.

Поэтому женщина незамужняя, достигшая совершеннолѣтія, пользуется соответствующими правами. Что же касается замужней женщины, то и она, если обладаетъ отдѣльнымъ имуществомъ, можетъ сдѣлаться купцомъ. Торговые законы не налагаютъ на нее какихъ либо ограниченій: по общему правилу (иначе—во французскомъ правѣ, см. art. 4 Code de Commerce) ограничивающія женщину нормы находятся въ гражданскихъ уложеніяхъ. И это потому, что мотивъ требова-

нія согласія мужа на веденіе торговли женой коренится не въ какихъ либо спеціальныхъ свойствахъ торговли, а обусловливается лишь семейнымъ положеніемъ жены: акты, принимаемые каждымъ изъ супруговъ, на столько затрогиваютъ общее хозяйство, что полной свободы здѣсь не можетъ быть. А такъ какъ согласованіе семейныхъ интересовъ принадлежитъ мужу, то отсюда вытекаетъ и право мужа авторизировать жену на веденіе торговли и промысловъ.

Такимъ образомъ надо сказать, что замужняя женщина, какъ таковая, ограничивается въ свободѣ торговли и промысловъ по столько, поскольку эта свобода нарушаетъ право мужа рѣшать вопросы совместной жизни, въ частности право выбора мѣста жительства (герм. гражд. улож. арт. 1354), препятствуетъ женѣ исполнять ея обязанности по завѣдыванію общимъ хозяйствомъ, мѣшаетъ производить домашнія работы и помогать мужу въ его предпріятіяхъ (тамъ же 1356). Иной мотивъ согласія мужа на веденіе торговли и промысловъ женой тамъ, гдѣ женщина находится подъ постоянной опекой (Ст. 11 Остз. Гражд. Зак.).

Согласіе мужа на занятіе жены торговлей или промыслами имѣетъ для него то значеніе, что за долги жены, возникшіе по веденію ею предпріятія, отвѣчаетъ не только имущество жены, но и внесенное ею для брачной жизни и даже общее. Чтобы предотвратить такую отвѣтственность, мужъ долженъ зарегистрировать свое несогласіе; въ противномъ случаѣ оно будетъ предполагаться.

Что касается русскаго права, то въ законахъ нигдѣ не говорится о необходимости согласія мужа на веденіе женою торговли или на занятіе промыслами, и потому надо признать, что замужняя женщина имѣетъ право завести торговую-промышленное предпріятіе, не испрашивая на то разрѣшенія мужа. Но отсюда нельзя заключать о ея полной свободѣ, которая неизбежно ограничивается, по сколько мужу принадлежатъ личныя права на жену. Жена обязана слѣдовать мѣсту жительства

мужа (Зак. Гражд. изд. 1900 г. ст. 102, 103, 104), подчиняться мужу, какъ главѣ семейства; пребывать къ нему въ любви, почтеніи и въ неограниченномъ послушаніи; оказывать ему всякое угожденіе и привязанность, какъ хозяйка дома (107 ст. Зак. Гражд.).

Если занятіе торговлей или промыслами мѣшаетъ женѣ выполнять ея семейныя обязанности, то за мужемъ надо признать право запретить это занятіе. Быть можетъ практически ему не легко будетъ осуществить свои права судебнымъ порядкомъ, но это уже другой вопросъ. Надо думать, что конфликты на почвѣ указанныхъ статей довольно рѣдки. Судебная практика не даетъ никакихъ указаній на этотъ счетъ. Поэтому можно заключить, что согласіе мужа является общимъ правиломъ. Въ случаѣ отдѣльнаго жительства супруговъ (ср. Касс. рѣш. 1879 № 309) можно предполагать о молчаливомъ согласіи мужа на веденіе женою торговли и на занятіе промыслами.

Несовершеннолѣтніе и женщины, разъ они дѣлаются владѣльцами предпріятій, пользуются правами, одинаковыми съ мужчинами и совершеннолѣтними. Исключеніе представляютъ лишь права сословныя, выборныя и служебныя.

г) По ст. 1 Устава Торговаго, какъ мы уже знаемъ, право вступать въ торговые договоры и обязательства принадлежатъ лицамъ всѣхъ состояній. Въ частности о дворянахъ постановлено (ст. 84 Законовъ о Состояніяхъ изд. 1899), что они, при взятіи установленныхъ промысловыхъ документовъ пользуются правами по торговлѣ и промышленности, въ подлежащихъ Уставахъ опредѣленными. При этомъ дворянцѣ подобно лицамъ другихъ сословій (примѣч. къ ст. 532) не перестаетъ исполнять обязанностей и повинностей по своему званію.

Не ограничено въ правѣ торговли и промысловъ и духовенство, какъ сословіе. А вдовы священно — и церковно-служителей и не замужнія дочери ихъ пользуются даже нѣ-

которыми привилегіями: ихъ торговля предпріятія, за нѣкоторыми исключеніями, не подлежатъ государственному промысловому налогу (Уставъ о Прямыхъ Налогахъ изд. 1903 г. ст. 371 п. 45 и прим. къ ст. 399 Законовъ о Сост. изд. 1899). Монашествующимъ запрещается торгъ всякими товарами, кромѣ продажи собственныхъ рукодѣлій, и то не иначе, какъ съ дозволенія своего начальства и посредствомъ избранныхъ къ тому престарѣлыхъ братьевъ (420, 498 ст. Зак. о Сост.). Но это запрещеніе не касается монастырей, какъ учреждений, которымъ дозволено заниматься торговлей; а потому, какъ разъяснили Св. Синодъ и Прав. Сенатъ, монастыри и общежительныя пустыни могутъ получать торговые документы на свое имя, по общимъ правиламъ (Папковъ, 28).

Городскіе обыватели, т. е. почетные граждане, купцы, мѣщане или посадскіе, ремесленники или цеховые могутъ производить торговлю и всякаго рода промыслы, учреждать фабрики и заводы, составлять всякіе закономъ дозволенные акты, договоры и обязательства по правиламъ, изложеннымъ въ Уставахъ Торговомъ и о Промышленности и въ Законахъ Гражданскихъ, по принадлежности (ст. 503 и 508 Зак. о Сост. изд. 1899 г.).

Сельскіе обыватели, какъ особое состояніе, пользуются личными правами, вообще природнымъ Россійскимъ обывателямъ предоставленными (ст. 676 Зак. о Сост.). Взятіе промысловыхъ свидѣтельствъ крестьянами даже расширяетъ ихъ правоспособность, ограниченную относительно выдачи векселей (ст. 2 Уст. о Векселяхъ изд. 1903 г.).

Всему вообще казачьему населенію Кубанскаго, Терскаго, Астраханскаго, Оренбургскаго, Сибирскаго, Забайкальскаго и Семирѣченскаго войскъ, за изытіемъ лицъ, состоящихъ въ служиломъ составѣ, разрѣшается выбирать какъ промысловыя, такъ и сословныя свидѣтельства, (прим 2 къ ст. 532 Зак. о Сост.).

г) Состояніе инородцевъ само по себѣ такъ же не ограничиваетъ свободы торговли и промысловъ. Но одна группа инородцевъ, именно евреи, стѣснена въ избраніи мѣста жительства, и это стѣсненіе неизбѣжно ведетъ за собой ограниченіе евреевъ въ правѣ торговли и промысловъ.

Но тѣ ограниченія, о которыхъ сейчасъ пойдетъ рѣчь, не распространяются на евреевъ, принявшихъ христіанскую вѣру (ст. 776 Зак. Сост.). Затѣмъ не касаются они и караимовъ, которые, находясь подъ покровительствомъ общихъ законовъ Имперіи, пользуются всѣми правами, предоставленными русскимъ подданнымъ, смотря по состоянію, къ которому кто изъ нихъ принадлежитъ. Въ силу Высочайшаго повелѣнія 8 апрѣля 1863 года всѣ статьи Свода Законовъ изд. 1857 г., ограничивавшія права караимовъ, показаны по продолженію къ сему Своду отмѣненными, а за симъ постановленныя въ законѣ ограниченія въ отношеніи евреевъ не распространяются на евреевъ-караимовъ (Папковъ 28).

Евреямъ дозволяется постоянное жительство въ губерніяхъ: Бессарабской, Виленской, Волынской, Гродненской, Екатеринославской, Кіевской, кромѣ губернскаго города Кіева. Ковенской, Минской, Могилевской, Подольской, Полтавской, Таврической, кромѣ городовъ Севастополя и Ялты, Херсонской, кромѣ города Николаева и Черниговской. (ст. 1 прилож. къ ст. 68 Устава о Паспор. изд. 1903 г. Ср. Выс. утв. мѣн. Гос. Совѣта Іюня 1904 г., отмѣняющее законъ о пятидесятиверстной полосѣ).

Въ чертѣ осѣдлости евреи, за исключеніемъ окончившихъ курсъ въ высшихъ учебныхъ заведеніяхъ, купцовъ 1-й гильдіи, мастеровъ и ремесленниковъ, записанныхъ въ ремесленные цехи и отставныхъ нижнихъ чиновъ, поступившихъ на службу по рекрутскому набору (Правила 11 августа 1904 г. ст. 1 п. г; ст. 17 прилож. къ ст. 68 Уст. о Паспорт.

изд. 1903 г. Высочайше утвержд. мнѣніе Госуд. Совѣта 5 іюня 1900 г.), не могутъ вновь селиться внѣ городовъ и мѣстечекъ (прим. къ ст. 779 Закон. о Сост. изд. 1899 г. Высоч. утв. полож. Комит. Мин. 10 мая и 9 дек. 1903 г.).

Евреи губерній Царства Польскаго вообще могутъ пріѣзжать въ мѣстности, гдѣ постоянное жительство единовѣрцамъ ихъ дозволено, а въ прочія мѣстности-лишь тѣ изъ сихъ евреевъ, коимъ то разрѣшается въ силу подлежащихъ узаконеній (ст. 21 прилож. къ ст. 68 Уст. о Пасп.)

Евреи-купцы, ремесленники и мѣщане осѣдлые, пользуясь въ мѣстахъ, для постоянного жительства имъ назначенныхъ, всѣми правами и преимуществами, предоставленными другимъ Россійскимъ подданнымъ одинаковаго съ ними состоянія, поколику оныя не противны особымъ о евреяхъ правиламъ, должны быть приписаны къ обществамъ по городамъ, хотя бы жили въ мѣстечкахъ, селахъ и деревняхъ (ст. 791 Зак. о Сост.). Въ городахъ, гдѣ евреи приписаны, они суть члены тамошнихъ обществъ и подчинены общему управленію (ст. 792 тамъ-же). Евреи, принадлежащіе къ сословіямъ купцовъ, мѣщанъ и городскихъ ремесленниковъ, во всѣхъ тѣхъ мѣстахъ, гдѣ дозволено имъ постоянное пребываніе, состоятъ: по дѣламъ хозяйственнымъ въ вѣдѣніи подлежащаго городского общественнаго управленія, а по дѣламъ о правахъ состоянія въ вѣдѣніи подлежащихъ сословныхъ учреждений по тому городу, къ которому приписаны, хотя бы проживали въ мѣстечкахъ, селахъ и деревняхъ (ст. 793 тамъ же). Имъ принадлежитъ право выбора должностныхъ лицъ по общественному хозяйственному управленію (ст. 798 тамъ же).

Изъ запрещенія пребыванія внѣ черты осѣдлости само собой вытекаетъ запрещеніе заниматься торговлей и промыслами (о горномъ и золотомъ промыслѣ см. Уставъ Горный ст. 266, 135) внѣ постоянного мѣста жительства. За производство внѣ черты, назначенной для постоянного жительства, какой либо торговли, кромѣ той, которая въ опредѣленныхъ

именно закономъ случаяхъ дозволена, евреи подвергаются конфискаціи товаровъ и немедленной высылкѣ изъ тѣхъ мѣстъ (ст. 1171 Улож. о Наказ.). Что только нарушеніе черты осѣдлости, а отнюдь на нарушеніе фискальныхъ законовъ ведетъ за собой послѣдствія ст. 1171 Улож. о Наказ., это очевидно изъ мѣста, занимаемаго ею (Раздѣлъ Восьмой. О преступленіяхъ и проступкахъ противъ общественнаго благоустройства и благочинія). Поэтому Общее Собраніе Кассационныхъ Департаментовъ съ участіемъ Перваго и Второго Департаментовъ съ полнымъ основаніемъ не признало возможнымъ вмѣстѣ съ конфискаціей товаровъ по ст. 1171 примѣнить къ евреямъ, торговавшимъ внѣ черты осѣдлости, еще и административное взысканіе за производство торговли съ нарушеніемъ правилъ о государственномъ промысловомъ налогѣ (1904 г. № 2).

Въ виду зависимости правъ евреевъ на торговлю и промыслы отъ права жительства, Инструкція о порядкѣ выдачи промысловыхъ свидѣтельствъ и билетовъ 24 ноября 1898 года (Собр. Узакон. и Распор. Правительства ст. 2032, 5 декабря № 150 § 12 п. 6) предписываетъ при выдачѣ промысловыхъ свидѣтельствъ и билетовъ евреямъ, внѣ черты осѣдлости, требовать удостовѣренія полиціи о правѣ ихъ на жительство и производство торговли и промысловъ, дозволенныхъ евреямъ въ той мѣстности, на которую промысловое свидѣтельство или билетъ выбирается.

Торговля и промыслы (ср. ст. 8, 9, 10 прилож. къ ст. 791 пр. 1. Зак. о Сост. 1899 г.) внѣ черты постоянной осѣдлости разрѣшаются только евреямъ, которымъ по исключенію дозволено постоянное жительство внѣ черты. Такое исключеніе сдѣлано, какъ мы знаемъ уже, для купцовъ 1-й гильдіи, а относительно Николаева и Севастополя—обѣихъ гильдій и для производящихъ торговлю почетныхъ гражданъ. Евреямъ, владѣющимъ недвижимыми имуществами, дозволяется жительство въ Области Войска Донскаго, Кубанской и Терской

(8, 9 прил. къ ст. 68 Уст. о Пасп.). Въ Курляндской губерні постоянное жительство разрѣшается тѣмъ евреямъ, кои записаны тамъ по ревизіи до 13 апрѣля 1835 г. (ст. 7 тамъ же). Находившіеся въ Сибири до 15 мая 1837 г. евреи могутъ оставаться тамъ на постоянномъ жительствѣ (ст. 10 прил. къ ст. 791 Зак. о Сост. 1899 г.). Изъ евреевъ, находившихся въ Ставропольской губ. и Закавказьѣ до 18 мая 1837 г., оставлены тамъ тѣ, кои жили цѣлыми селеніями и упражнялись въ хлѣбопашествѣ (ст. 10 прил. къ ст. Уст. Пасп. изд. 1903 г.).

Затѣмъ по ст. 3 Правилъ 11 августа 1904 г. (Собран Узакон. и Распор. Правит. 1904 г. № 130 ст. 1377) евреи, окончившіе курсъ въ высшихъ учебныхъ заведеніяхъ Имперіи, не состоявшіе подъ слѣдствіемъ, судомъ и надзоромъ полиціи и не опорооченные судебнымъ приговоромъ, пользуются повсемѣстно правомъ заниматься торговлею и промыслами на общихъ основаніяхъ и могутъ безъ предварительнаго 5-ти лѣтняго пребыванія въ 1-й гильдіи въ чертѣ еврейской осѣдности (ср. ст. 12 прилож. къ ст. 68 Уст. о Паспорт. изд. 1903 г.) причисляться къ купечеству внѣ означенной черты. Затѣмъ правомъ повсемѣстнаго (для поступ. по рекрут. набору—кромѣ Москвы) жительства, а значить и торговли и промысловъ пользуются еврей-отставные нижніе чины (прим. къ ст. 5 прил. къ ст. 680 Закон. о Состоян. изд. 1903 г. и ст. 7 Правила 11 августа 1904 г.). Наконецъ евреямъ-механикамъ, винокурамъ, пивоварамъ и вообще мастерамъ и ремесленникамъ, приписаннымъ къ цехамъ внутреннихъ губерній, пока такіе евреи остаются въ цехахъ, дозволяется проживать по узаконеннымъ видамъ повсемѣстно внѣ черты, для постоянной осѣдности евреямъ назначенной, кромѣ Москвы и Московской губ. (ст. 17 прилож. къ ст. 68 Устава о Паспорт. изд. 1903 г.).

Что касается торгово-промышленныхъ правъ евреевъ внѣ черты постоянного ихъ жительства, то ст. 8 Правилъ

11 августа 1904 г. постановляетъ: евреи купцы 1-й и 2-й гильдіи имѣютъ право пріѣзжать во все города внутреннихъ губерній для производства торговли и промысловъ, безъ ограниченія числа такихъ пріѣздовъ, съ тѣмъ лишь, чтобы временное ихъ тамъ пребываніе въ общей сложности не превышало: первыхъ—6 и вторыхъ—3 мѣсяцевъ ежегодно. Въ случаѣ невозможности лично отправиться во внутрь Имперіи по болѣзни и другимъ причинамъ, означеннымъ купцамъ разрѣшается присылать вмѣсто себя по торговымъ и промышленнымъ дѣламъ въ счетъ опредѣленнаго въ этой статьѣ срока своихъ приказчиковъ съ надлежащими довѣренностями.

Независимо отъ ограниченій, вытекающихъ изъ установленія черты осѣдности, евреямъ запрещена торговля крестами, иконами и другими предметами религіознаго чествованія христіанъ (ст. 100 Уст. о Предупр. и Пресѣч. изд. 1890).

Евреямъ дозволяется питейная торговля только въ мѣстностяхъ, опредѣленныхъ для постоянной ихъ осѣдности, и притомъ не иначе, какъ въ собственныхъ ихъ домахъ (ст. 612, 640 Уставовъ объ Акцизныхъ Сборахъ изд. 1901 г.). По дѣйствующему закону евреи не допускаются къ производству горнаго промысла на казенныхъ земляхъ тамъ, гдѣ имъ воспрещено жительство, за исключеніемъ тѣхъ, коимъ разрѣшено повсемѣстное пребываніе (ст. 166 и прим. Уст. Горн. изд. 1893). А для пріобрѣтенія нефтеносныхъ земель въ особомъ разрѣшеніи нуждаются и тѣ евреи, кои имѣютъ право жительства внѣ черты общей осѣдности (прим. къ ст. 547 и къ ст. 6 прилож. къ ст. 544 прим. 2 по продолж. 1895 г. Устава Горнаго).

д) Послѣднее состояніе, которое можетъ вліять на право торговли и промысловъ, это состояніе иностранцевъ. Вообще говоря иностранцамъ и иностраннымъ обществамъ дозволяется брать промысловыя свидѣтельства и пользоваться всеми соединенными со взятіемъ такихъ свидѣтельствъ правами, на-

равнѣ съ природными подданными Имперіи (Уст. Торг. изд. 1903 г. ст. 2, 164; Гражд. Зак. изд. 1900 г. ст. 2139; Зак. о Сост. изд. 1899 г. ст. 828; Уст. о Пром. изд. 1893 ст. 377 и прим.).

Но иностранцы не могутъ быть содержателями пороховыхъ заводовъ (ст. 265 Уст. о Промышл. изд. 1893 г.) Исключительно русскимъ подданнымъ принадлежитъ право поднятія русскаго національнаго флага на кораблѣ (ст. 122 Уст. Торг. изд. 1903 г.). Занятіе нефтянымъ промысломъ возможно для иностранцевъ лишь съ особаго каждый разъ разрѣшенія (Уст. Горн. по прод. 1895 г. ст. 547 прим. и прил. къ ст. 544 пр. 2).

Привилегированную группу (ст. 826 Законовъ о Состоян. изд. 1899 г.) составляютъ иностранные торгующіе капиталисты и хозяева значительныхъ мануфактурныхъ и фабричныхъ заведеній, которые безъ вступленія въ Россійское подданство могутъ быть причисляемы лично къ званію почетныхъ гражданъ, когда, по усмотрѣнію ожидаемой отъ нихъ пользы, Министерство будетъ о томъ ходатайствовать. Въ такомъ случаѣ преимущества почетнаго гражданства присвоятся иностранцамъ особеннымъ указомъ, Правительствующему Сенату объявляемымъ.

Что касается иностранцевъ — евреевъ, то по общему правилу они не допускаются къ переселенію въ Россію или вступленію въ Россійское подданство (ст. 819 Зак. о Сост. изд. 1899 г.). Исключеніе сдѣлано лишь для средне-азиатскихъ евреевъ, которые могутъ вступать въ подданство Россіи подъ условіемъ поступленія ихъ въ купеческія гильдіи (прим. 1 къ ст. 819). Они могутъ и временно пріѣзжать въ пограничные города Туркестанскаго края подъ условіемъ взятія промысловыхъ свидѣтельствъ. А тѣмъ, которые имѣютъ торговые дѣла въ Россіи, предоставляется въ теченіе пяти лѣтъ, начиная съ 1 января 1901 года, право пріѣзда въ Россію и производства торговли на существующихъ основаніяхъ (прим.

4 къ ст. 819 по прод. 1902 г.). Затѣмъ изъ числа иностранныхъ евреевъ допускаются къ постоянному водворенію въ чертѣ осѣлости тѣ, кои пріѣзжать будутъ съ намѣреніемъ учредить фабрики и заводы, кромѣ винокуренныхъ, и на сіе получаютъ разрѣшеніе; при этомъ они обязаны дать подписку, что учредятъ помянутыя заведенія въ теченіе трехлѣтняго срока. Пріѣзжающимъ въ Россію изъ-заграницы евреямъ иностраннымъ подданнымъ, извѣстнымъ по своему положенію въ обществѣ и по обширнымъ торговымъ оборотамъ, дозволяется, на основаніи особаго разрѣшенія, производить въ Имперіи торговлю, учреждать банкирскія конторы и устраивать фабрики, съ выборкою ими промысловыхъ свидѣтельствъ на торговые предпріятія перваго разряда или на промышленныя предпріятія одного изъ первыхъ трехъ разрядовъ (пр. 2 ст. 819, пр. 2 ст. 827 Зак. о Сост. 1899).

По общему правилу на положеніе иностранныхъ подданныхъ не оказываетъ вліянія и возникающая война. Принято разрѣшать непріятельскимъ подданнымъ оставаться въ странѣ подъ условіемъ вполнѣ нейтральнаго отношенія къ войнѣ. Что касается купеческихъ судовъ, принадлежащихъ подданнымъ воюющей страны, то имъ назначается срокъ для отплытія въ отечество.

е) Таковы ограниченія свободы торговли и промысловъ по состояніямъ. Рядомъ съ этимъ въ качествѣ основанія для ограниченія надо назвать службу, съ которой занятіе торговлей и промыслами считается не совмѣстимымъ.

Поэтому воспрещается выбирать промысловыя свидѣтельства священнослужителямъ и церковнымъ причетникамъ, а равно находящимся при должностяхъ протестанскимъ проповѣдникамъ (ст. 399 Зак. о Сост. см. и ст. 343 Уст. Горн.).

Консулъ, состоящій на дѣйствительной службѣ, не можетъ принимать прямого или косвеннаго участія въ какомъ бы то ни было торговомъ дѣлѣ (ст. 3 Устава Консульскаго изд. 1903 г.)

Считается не совмѣстимымъ владѣніе заводомъ для выдѣлки напитковъ съ должностью Управляющаго и Ревизора, Надзирателя и ихъ помощника. Должностнымъ лицамъ акцизнаго управленія запрещается устраивать вновь или брать въ аренду заводы, какъ не разрѣшается имъ имѣть и содержать табачныя плантаціи, фабрики, склады, или другія какія либо заведенія, въ которыхъ производится торговля табакомъ (ст. 14, 15 Уставовъ объ Акцизн. Сбор. изд. 1901 г.).

Служащимъ въ Пробирныхъ Палаткахъ и въ Департаментѣ Государственнаго Казначейства (Департамента Торговли и Мануфактуръ—по прод. 1895 г.) по пробирной части воспрещается производить какое либо мастерство золотыхъ и серебряныхъ издѣлій, а равно и торговлю сего рода издѣліями какъ лично, такъ и подъ чужимъ именемъ (ст. 499 Уст. о Пром. изд. 1893).

Таможенный чиновникъ, принимавшій участіе въ торговлѣ или сдѣлкѣ, или же въ комиссіи и довѣренности отъ купцовъ по дѣламъ таможеннымъ, или въ порученіи отъ частныхъ лицъ и т. д., подвергается, смотря по обстоятельствамъ дѣла, или выговору, или вычету одного года изъ времени службы, или же отрѣшенію отъ должности (ст. 815 Улож. о Наказ. изд. 1885 г.).

Всѣмъ вообще таможеннымъ чиновникамъ запрещается имѣть участіе въ торговлѣ какъ привозной, такъ и отпусковой (ст. 730 Уст. о Службѣ изд. 1896).

Всѣмъ служащимъ въ карантинныхъ учрежденіяхъ запрещается участвовать въ торговлѣ, транспортахъ и грузахъ на купеческихъ корабляхъ, заключать всякія сдѣлки и вѣряющія письма. Распоряженія, сдѣланныя въ противность этихъ правилъ, не имѣютъ никакой силы (ст. 1009 Устава Врачебнаго изд. 1892).

Служащимъ въ Сибири и въ Архангельской губерніи запрещается торговля съ самоѣдами и посредничество по торговлѣ съ ними (ст. 729 Уст. о Службѣ изд. 1896 См. ст.

1903, 104, 227, 448), въ Ставропольской и Астраханской губ. съ калмыками (ст. 448).

Горный промыселъ и участіе въ немъ воспрещается лицамъ, служащимъ по горной части (ст. 265 Уст. Горн. изд. 1893 г.).

Далѣе запрещается производить торговлю за свой счетъ маклерамъ и биржевымъ маклерамъ (Уставъ Спб. Биржи ст. 114, Рижской 2, Елецк. 18¹). За нарушеніе этого предписанія виновный маклеръ подвергается въ первый разъ денежному взысканію не свыше ста пятидесяти рублей, во второй, не свыше трехсотъ рублей, а въ третій разъ, онъ отрѣшается отъ должности (Улож. о Наказ. ст. 1307 и 1312). Строжайше запрещается производить какую либо торговлю или имѣть участіе въ корабляхъ и всѣхъ отрасляхъ морской судоходной коммерціи, и заниматься какими бы то ни было купеческими дѣлами, кромѣ маклерскихъ—диспашеру (Уст. Спб. Биржи ст. 197. Невзоровъ. III, 329). Не дозволяется производить отъ собственнаго лица или подъ другимъ именемъ какой либо торгъ-аукціонисту (Невзоровъ III, 279. Улож. о Наказ. ст. 1329) и браковщику (Ул. о Наказ. ст. 1287).

Мотивомъ запрещенія въ приведенныхъ случаяхъ являются интересы службы, которые могутъ страдать отъ совмѣщенія службы съ торговлей. Изъ этихъ же соображеній исходитъ законодатель въ томъ случаѣ, когда запрещаетъ совмѣщеніе государственной службы съ участіемъ въ торговыхъ и промышленныхъ товариществахъ и компаніяхъ (ст. 733 Уст. о Службѣ изд. 1896 г.). Состояніе въ высшихъ должностяхъ и званіяхъ государственной службы, въ должностяхъ первыхъ трехъ классовъ и въ соответствующихъ придворныхъ чинахъ, въ должностяхъ: членовъ главныхъ и отдѣльныхъ Управленій морского вѣдомства, членовъ состоящихъ при семъ вѣдомствѣ Комитетовъ, Оберъ-Прокуроровъ Правительствующаго

¹) Невзоровъ. Русскія биржи. Юрьевъ, 1898—1901 Вып. III стр. 110—113

Сената и ихъ Товарищей, Директоровъ Департаментовъ и Канцелярій Министерствъ и равныхъ имъ учреждений, Начальниковъ Главныхъ Управленій, Управляющихъ правительственными кредитными установленіями и ихъ Товарищей, Губернаторовъ, Начальниковъ областей и Градоначальниковъ, Предсѣдателей и Членовъ гражданскихъ и военно-судебныхъ мѣстъ (за исключеніемъ Членовъ Коммерческихъ Судовъ, избираемыхъ изъ среды купечества), гражданскихъ и военно-морскихъ Прокуроровъ и ихъ Товарищей и состояніе на дѣйствительной службѣ въ военно-медицинскихъ чинахъ морского вѣдомства несовмѣстимо съ участіемъ въ учрежденіи: 1) железнодорожныхъ, пароходныхъ, страховыхъ и другихъ торговыхъ и промышленныхъ товариществъ по участкамъ и компаній на акціяхъ (кроме обрабатывающихъ сельско-хозяйственные произведенія и минеральныя богатства принадлежащихъ имъ имѣній), и 2) общественныхъ и частныхъ кредитныхъ установленій (кроме обществъ взаимнаго поземельнаго и городского кредита, благотворительныхъ, сельскихъ ссудо-сберегательныхъ товариществъ, кассъ чиновниковъ и обществъ потребителей). Указаннымъ лицамъ воспрещается и занятіе какихъ либо должностей въ означенныхъ предпріятіяхъ (ст. 734 и 735 Уст. о Служб. изд. 1896).

Служащіе чиновники (ст. 722 Уст. о Сл.), Городскіе Головы, Предсѣдатели Земскихъ Управъ и Члены ограничены въ правѣ вступать въ подряды и поставки (ст. 106 Город. Полож.; ст. 106 Полож. о Губ. и Уѣздн. Земск. Учр.).

Офицерамъ и нижнимъ чинамъ не воспрещается брать торговыя (купеческія и промысловыя) свидѣтельства; но производить торговыя дѣла и управлять промышленными заведеніями они могутъ не иначе, какъ чрезъ повѣреннаго, управляющаго или приказчика (Свод. воен. пост. ч. II кн. I изд. 1859 ст. 2135).

ж) Основаніемъ ограниченія свободы торговли и промысловъ могутъ быть и соображенія о конкуренціи, которая

въ извѣстныхъ случаяхъ должна считаться не допустимой. Такъ по закону запрещается приказчику производить торгъ на имя хозяина собственными своими товарами (ст. 16 Уст. Торг. изд. 1903 г.). Изобличенный въ такой недозволенной торговлѣ приказчикъ подвергается взысканію, опредѣленному за торговлю безъ надлежащаго свидѣтельства, или, буде онъ принадлежитъ къ лицамъ, коимъ законъ не предоставляетъ права производить торговлю, денежному взысканію не свыше трехсотъ рублей (Улож. о Наказ. ст. 1187 и 1169). Въ отдѣльныхъ уставахъ акціонерныхъ обществъ управляющимъ и директорамъ запрещается заниматься торговлею и промышленными дѣлами. Но такого же общаго запрета въ нашемъ дѣйствующемъ законѣ (ср. 236 герм. торг. улож.) не имѣется. Лишь относительно коммерческихъ банковъ (ст. 28 Разд. X Уст. Кред. изд. 1903 г., см. и ст. 5 Разд. XI) постановлено, что лица, занимающія административныя должности въ одномъ изъ банковъ (какъ для краткосрочнаго, такъ и для долгосрочнаго кредита) или обществъ взаимнаго кредита, въ томъ числѣ членовъ управленія или совѣта, не могутъ занимать должностей въ другихъ кредитныхъ учрежденіяхъ (государственныхъ и частныхъ).

Къ этой же категоріи принадлежатъ запрещеніе товарищу одного торговаго дома быть въ то же время товарищемъ другого дома (ст. 69 Уст. Торг. изд. 1903).

з) Независимо отъ указанныхъ случаевъ можетъ наступить ограниченіе и даже лишеніе права на торговлю и промыслы по суду, административному распоряженію или въ силу несостоятельности.

Такъ лишеніе всѣхъ правъ состоянія сопровождается для почетныхъ гражданъ потомственныхъ и личныхъ и для купцовъ, а также для принадлежащихъ къ семействамъ ихъ лицъ, внесенныхъ въ одно съ начальникомъ семейства купеческое свидѣтельство, потерю добраго имени и всѣхъ преимуществъ, городскимъ обывателямъ вообще и почетнымъ гра-

жданамъ и купцамъ въ особенности присвоеннымъ (Улож. о Наказ. ст. 22 и 47; Уст. Горн. ст. 266, 435 изд. 1893). Съ лишеніемъ всѣхъ особенныхъ правъ и преимуществъ, лично и по состоянію присвоенныхъ, связывается потеря права записываться въ гильдіи или получать какого либо рода свидѣтельства на торговлю. Права производства торговли лишается купецъ, въ случаѣ нарушенія обязанностей по книговодству (ст. 1173 Улож. о Наказ.) и за употребленіе неправильныхъ мѣръ и вѣсовъ (ст. 1175, 1176; см. еще ст. 883).

Нѣкоторые ограниченія въ правѣ на торговлю и промыслы лежатъ на ссыльно-поселенцахъ (ст. 381 прим., ст. 503 Свода Учрежд. и Устав. о Ссылныхъ изд. 1890 г.). Затѣмъ ограниченіе по содержанію типографій, фотографій, литографій, по участию въ товариществахъ и компаніяхъ, по торговлѣ книгами и питіями лежитъ на находящихся подъ надзоромъ полиціи (ст. 22 — 24, 26 прил. II къ ст. 1 Устав. о Предупр. и Пресѣч. Прест. изд. 1890).

Лишеніе правъ торговли является результатомъ злостной (ст. 1165 Улож. о Наказ.) и неосторожной несостоятельности. Но заимодавцамъ неосторожнаго несостоятельнаго должника предоставляется, принявъ въ уваженіе обстоятельства, предшествовавшія и сопровождавшія несостоятельность, представить Коммерческому Суду о допущеніи его вновь къ торговлѣ (ст. 529 п. 2 Уст. Судопр. Торг. изд. 1903).

Жена лица, объявившаго себя или признаннаго несостоятельнымъ должникомъ, а равно и дѣти и родственники его, въ одномъ съ нимъ купеческомъ свидѣтельствѣ состоящіе, не могутъ брать промысловаго свидѣтельства на свое имя со дня объявленія или признанія несостоятельности до совершеннаго окончанія конкурса. Лишь Конкурсное Управленіе можетъ признать возможнымъ дозволить означеннымъ лицамъ выборку свидѣтельствъ, не ожидая окончанія конкурса (ст. 546 Зак. о Сост. изд. 1899).

Таковы различныя группы лицъ, на которыхъ лежитъ запрещеніе или ограниченіе въ правѣ производства торговли и промысловъ. Съ этими ограниченіями не слѣдуетъ смѣшивать такихъ, которыя, стѣсняя торговлю и промыслы, не имѣютъ въ виду опредѣленныя категоріи лицъ. Такъ напр. нѣкоторые предметы могутъ быть объявлены внѣ-коммерціальными; для занятія нѣкоторыми промыслами можетъ быть требуемо специальное образованіе (аптеки); всѣ предпріятія могутъ быть обложены сборами; важнѣйшія изъ нихъ могутъ нуждаться въ концессіи правительства; могутъ подлежать удаленію отъ мѣста жилья, находиться подъ полицейскимъ надзоромъ и т. д. Эти стѣсненія торговли и промысловъ лежатъ на всѣхъ, слѣдовательно никого въ особенности не ограничиваютъ, и говорить о нихъ мы будемъ не въ ученіи о правоспособности, а при изученіи торгово-промышленнаго заведенія и отдѣльныхъ видовъ предпріятій.

Но спрашивается: какое юридическое значеніе имѣютъ изученныя нами ограниченія въ свободѣ торговли и промысловъ?

Обыкновенно говорятъ, что запрещенія и ограниченія относительно производства торговли и промысловъ надо строго отличать отъ вопроса о правоспособности и, что означенныя ограниченія или запрещенія отнюдь не обязательны для частнаго торговаго права.

Но такой оборотъ рѣчи не можетъ быть признанъ правильнымъ, такъ какъ ограниченія и запрещенія, стѣсняющія свободу торговли и промысловъ, принадлежатъ къ той же категоріи вопросовъ, что и правоспособность. Подобно тому какъ возможно ограниченіе права совершать отдѣльные юридическіе акты (напр. векселя), возможно ограниченіе правъ на занятіе торговлей и промыслами. Лишь ограниченія по соображеніямъ о конкуренціи исходятъ изъ мотивовъ не публично-правовыхъ, а какъ бы изъ договорныхъ; этимъ именно и

объясняется возможность соглашений по вопросу о конкуренции (ср. герм. торг. улож. § 74).

А если ограничения и запрещенія по общему правилу являются принадлежащими къ публично-правовому порядку, то они должны быть обязательны для всего права и въ томъ числѣ для частнаго торговаго. Обязательность указанныхъ запрещеній и ограниченій очевидна изъ сопровождающей ихъ санкции. Эта санкція въ разныхъ случаяхъ различна. Но какова бы она ни была, никогда нельзя сказать, что она совершенно не касается послѣдствій совершенныхъ лицомъ сдѣлокъ, что не смотря на запрещеніе, неправильный купецъ все равно остается купцомъ. Несомнѣнно, что неправильный купецъ, извлекая выгоды изъ своего положенія, не можетъ быть освобожденъ отъ исполненія купеческихъ обязанностей, напр. по веденію книгъ, по отношенію къ вспомогательному персоналу или касательно регистраціи. Онъ не можетъ претендовать и на то, что бы на него не распространяли своего дѣйствія послѣдствія торговой несостоятельности. Но говорить въ виду всего этого, что неправильный купецъ, нарушившій то или другое установленное закономъ запрещеніе, все же остается купцомъ, потому, что для частнаго права необязательны вѣтнія права публичнаго, едва ли возможно. Въ такомъ случаѣ можно было бы сказать, что и неисполненіе требованія регистраціи, тамъ гдѣ оно существуетъ, безразлично для свойствъ даннаго лица, какъ купца; или, что субъектъ остается купцомъ со всѣми послѣдствіями этого званія, если онъ продолжаетъ веденіе дѣла послѣ того, какъ фирма предпріятія была уже погашена. Кромѣ того нельзя не принимать во вниманіе и того обстоятельства, что въ случаяхъ несомѣстимости торговли съ тѣмъ или другимъ положеніемъ, послѣдствія веденія торговаго или промышленнаго предпріятія постигаютъ данное лицо уже послѣ того, какъ отпала причина или мотивъ запрещенія. А такое положеніе дѣлъ неизбѣжно наступить, если эти послѣдствія окажутся совершенно несомѣстимыми съ извѣстны

общественнымъ положеніемъ и если неправильный купецъ вынужденъ будетъ напр. отказаться отъ службы. Такой выходъ въ достаточной степени гарантируетъ общественные интересы и дѣлаетъ возможнымъ наступленіе послѣдствій торгово-промышленной дѣятельности неправильнаго купца въ интересахъ третьихъ лицъ, связанныхъ съ предпріятіемъ. По ст. 742 Уст. о Служб. изд. 1896 г. лица, принявшія участіе въ учрежденіи промышленныхъ и кредитныхъ установленій, занявшія въ оныхъ какія либо должности или принявшія на себя исполненіе какихъ либо по онымъ обязанностей, должны оставить службу и сложить присвоенное имъ званіе.

Но возможно, что санкціей запрещенія торговли лицамъ служащимъ будетъ не только дисциплинарное наказаніе или обязанность оставить службу, но и конфискація товара, какъ то напр. установлено арт. 176 французскаго уголовного кодекса. Въ такомъ случаѣ можетъ быть рѣчь о полной ничтожности заключенныхъ въ обходъ запрета контрактовъ. Дѣйствующій у насъ законъ объявляетъ ничтожными сдѣлки, совершенныя служащими въ карантинныхъ учрежденіяхъ (ст. 1009 Уст. Врачебн.).

Конфискація товара по дѣйствующему закону является послѣдствіемъ нарушенія запрета приказчикомъ (конфискація въ пользу хозяина, ст. 1186 Улож. о Наказ.) и какъ наказаніе еврею за торговлю внѣ черты, назначенной для постоянного ихъ жительства (ст. 1171 Улож. о Наказ.). Здѣсь можно предположительно говорить и о недействительности совершенныхъ въ обходъ закона сдѣлокъ. И это тѣмъ болѣе, что по частному случаю, касающемуся запрещенія евреямъ приобретать нефтеносныя земли законъ положительно говоритъ, что всякаго рода сдѣлки, совершенныя въ обходъ (соотвѣствующихъ) правилъ, признаются недействительными (ст. 547 прим. Уст. Горн. по прод. 1890 1895).

Чтобы закончить учение о торгово-промышленной правоспособности, остановимся въ немногихъ словахъ на вопросѣ о коллизіи разномѣстныхъ законовъ.

Какими законами долженъ руководствоваться русскій судья при опредѣленіи торговой и промышленной правоспособности француза, нѣмца, финляндца, поляка? При опредѣленіи правоспособности женщины будетъ ли онъ требовать наличности прямо выраженнаго или подразумѣваемаго согласія мужа на занятіе торговлей? Если по русскому закону жена для заведенія торговли не нуждается въ согласіи мужа, хотя онъ и былъ бы вынужденъ требовать прекращенія заведенной торговли, по закону же германскому, французскому, остзейскому и Царства Польскаго требуется наличность согласія мужа при самомъ заведеніи торговли, — то какой законъ въ данномъ случаѣ примѣнить русскій судья?

Вообще говоря, права состоянія такъ тѣсно связаны съ личностью, что считается правильнымъ опредѣлять ихъ по національному закону, или, какъ говорятъ другіе: по закону подданства. И этотъ принципъ представляется тѣмъ легче примѣнимымъ, что онъ не зависитъ отъ смѣны мѣста жительства или недостаточной опредѣленности его столь обычныхъ въ особенности въ торгово-промышленномъ оборотѣ. Т. о. наличность правоспособности, а также и дѣеспособности опредѣляется по національному закону. Въ art. 3 французскаго гражд. уложенія постановлено, что законы, касающіеся состоянія лица и его правоспособности примѣняются къ французамъ, хотя бы они имѣли мѣстопробываніе за границей. По ст. XXVIII введ. Свода Гражданскихъ Узаконеній Губерній Остзейскихъ правоспособность каждаго опредѣляется правами, дѣйствующими въ его мѣстожительство для лица того званія, къ которому онъ принадлежитъ. По ст. 1279 Законовъ Гражданскихъ изд. 1900 г. гражданскія права и обязанности уроженцевъ губерній, состоящихъ на общихъ, безъ мѣстныхъ изъятій, правахъ, когда сіи уроженцы временно пребываютъ въ гу-

берніяхъ и областяхъ, на особыхъ правахъ состоящихъ, опредѣляются общими законами Имперіи.

Но такъ лишь относительно признанія правъ состоянія. Что же касается опредѣленія объема этихъ правъ, то дѣйствуетъ иной принципъ-примѣненія закона территоріальнаго. И такая смѣна основныхъ принциповъ производится съ той цѣлью, чтобы съ одной стороны не создавать иностранцамъ привилегированнаго положенія сравнительно съ туземцами, съ другой, чтобы не ставить иностранцевъ въ положеніе худшее, чѣмъ какое занимаютъ туземцы.

Исходя изъ этихъ соображеній и рѣшаютъ частные вопросы правоспособности при коллизіи разномѣстныхъ законовъ. Что касается единоличныхъ купцовъ то, если права состоянія ихъ по общему правилу опредѣляются ихъ національнымъ закономъ (ср. ст. 823 и 548 Зак. о Сост. изд. 1899 г. Касс. р. 1881 г. № 183), то все-же они не могутъ за границей пользоваться такими привилегіями, какія предоставляетъ имъ національный законъ. За то же относительно иностранца отпадаютъ и тѣ ограниченія, какія лежали на немъ въ своемъ государствѣ. То и другое вызывается какъ соображеніями о равенствѣ для всѣхъ лицъ, живущихъ на одной территоріи, такъ и интересами легкой распознаваемости условій правоспособности лицъ, съ которыми туземцы вступаютъ въ дѣловые отношенія. Иной порядокъ дѣлать бы обязательной справку о законахъ, дѣйствующихъ въ государствѣ, къ которому принадлежитъ иностранецъ. Что касается пола, то столкновеніе законовъ о влияніи его на правоспособность разрѣшается такимъ образомъ, что ограниченія торгово-промышленныхъ правъ женщины, проистекающія изъ мужней власти, опредѣляются по мѣсту осѣлости брачнаго союза. Поэтому финляндка или поляка, нуждающіяся въ согласіи мужа на занятіе торговлей или промыслами, будутъ свободны отъ такого ограниченія, разъ имѣютъ пребываніе во внутреннихъ губерніяхъ. Напро-

тивъ того уроженка внутреннихъ губерній, проживающая въ Царствѣ Польскомъ или Финляндіи, будетъ обязана испросить согласіе своего мужа на занятіе торговлей и промыслами. А по сколько ограниченія женщины проистекають изъ опеки надъ нею, т. е. являются ограниченіями ея дѣеспособности, то лица женскаго пола коренныхъ губерній сохраняють свою самостоятельность и тамъ, гдѣ женская опека существуетъ. Напротивъ того уроженка Остзейскихъ губерній не освобождается отъ опеки и тогда, когда оказывается въ коренныхъ губерніяхъ. Національный законъ или законъ подданства примѣняется и при рѣшеніи вопроса о дѣеспособности въ зависимости отъ возраста. Вообще говоря лицо малолѣтнее или несовершеннолѣтнее по законамъ родины, должно признаваться таковымъ же и въ другомъ государствѣ. Такъ лицо, не достигшее совершеннолѣтія въ Бессарабіи (25 лѣтъ), почитается несовершеннолѣтнимъ и во внутреннихъ русскихъ губерніяхъ, и за границей (Касс. рѣш. 1881 № 183). А лицо, достигшее 21 года по общимъ законамъ, считается совершеннолѣтнимъ и въ Бессарабіи (ст. 1279 Зак. Гражд. изд. 1900 г.). Во внутреннихъ губерніяхъ судъ долженъ считать совершеннолѣтнимъ того, кто по законамъ Царства Польскаго получилъ эмансипацію. Лицомъ, имѣющимъ право управлять имѣніемъ, надо признать достигшаго 15 лѣтъ финляндца.

Что касается вліяній на торгово-промышленную правоспособность различныхъ состояній, то и здѣсь примѣняется выставляемый принципъ, представляющій собой компромиссъ между законами подданства и мѣстнымъ. Поэтому русскій купецъ первой гильдіи не можетъ претендовать на признаніе за нимъ за границей сословныхъ привилегій. Съ другой стороны русскій еврей за границей не подлежитъ ограниченіямъ, связаннымъ съ чертою осѣдлости, и свободенъ отъ проистекающихъ отсюда стѣсненій въ правѣ на торговлю и промыслы. Соотвѣтственно этому и еврей иностранцы по пріѣз-

дѣ въ Россію оказываются въ положеніи, одинаковомъ со своими единовѣрцами, живущими въ Россіи (прим. 2 ст. 819 Зак. о Сост. изд. 1898 г.). Исключеніе изъ этого общаго правила законъ допускаетъ лишь для нѣкоторыхъ группъ евреевъ и при томъ съ особаго каждый разъ разрѣшенія (прим. 2 ст. 828 Зак. о Состоян.) Лицо, лишенное правъ состоянія въ отечествѣ, за границей считается полноправнымъ и можетъ лишь подлежать выдачѣ.

Особенная неправопоспособность имѣетъ такимъ образомъ лишь территоріальное значеніе. Въ дѣйствующемъ законодательствѣ этотъ принципъ съ полной опредѣленностью высказанъ относительно вексельной правоспособности. По ст. 82 (см. и ст. 126 Устав. о Вексел. изд. 1903 г.) право иностранца обязываться векселями обсуждается по законамъ государства, подданнымъ котораго онъ состоитъ. Иностранецъ, не имѣющій этого права по законамъ своего государства, однако, отвѣтствуетъ по принятымъ имъ на себя въ предѣлахъ Имперіи вексельнымъ обязательствамъ, если по законамъ ея ему не возбраняется обязываться векселями.

Корпораціи, выступающія въ торгово-промышленномъ оборотѣ, опредѣляютъ свое правовое состояніе, что касается момента возникновенія и легализаціи ихъ, по закону національному или подданства. Поэтому русскія желѣзныя дороги или банки, будутъ ли они частнымъ или казеннымъ предпріятіемъ, должны быть признаны самостоятельными субъектами и за границей. То же надо сказать и относительно частныхъ товариществъ и компаній. Впрочемъ вопросъ о иностранныхъ обществахъ не всегда рѣшается одинаково. Такъ одни государства признають иностранныя компаніи безъ какихъ либо ограниченій. Другія для признанія требуютъ взаимности. Третьи признають общества и компаніи лишь тѣхъ государствъ, съ которыми заключены о томъ особые договоры. Два послѣдніе принципа выражены въ прим. къ ст. 2139 Зак. Гражд. изд. 1900 г.: французскія акціонерныя (анонимныя)

общества и другія товарищества торговыя, промышленныя и финансовыя, учрежденныя во Франціи и называемыя товариществами съ ограниченою отвѣтственностью, могутъ пользоваться въ Россіи ихъ правами, и въ томъ числѣ правами судебной защиты, сообразно съ русскими законами. Акціонерныя (анонимныя) общества и другія товарищества торговыя, промышленныя или финансовыя, учрежденныя въ Бельгіи съ дозволенія тамошняго правительства, могутъ пользоваться въ Россіи всѣми ихъ правами, и въ томъ числѣ правами судебной защиты, сообразуясь съ русскими законами, если подобныя общества и товарищества, законно-учрежденныя въ Россійской Имперіи, будутъ пользоваться одинаковыми правами въ Бельгіи. Министру Иностранныхъ дѣлъ предоставляется право заключать, по соглашенію съ Министромъ Финансовъ (Торговли и Промышленности), такія же условія и съ другими иностранными державами.

Такія условія въ настоящее время заключены съ Франціей, Бельгіей, Австріей, Германіей.

Но товарищества и компаніи, какъ и вообще корпораціи, не могутъ претендовать за границей на такія привилегіи, которыми они пользовались бы на родинѣ и какихъ не предоставлено туземнымъ обществамъ и корпораціямъ. Затѣмъ иностранныя товарищества не могутъ уклоняться отъ исполненія правилъ о дозволеніи на открытіе дѣйствій товарищества, отъ уплаты установленныхъ налоговъ и т. п.

3. Понятіе самостоятельнаго субъекта торгово-промышленнаго права и входящіе въ него элементы.

Послѣ того какъ выяснена торгово-промышленная правоспособность, мы можемъ обратиться къ ближайшему изученію понятія самостоятельнаго субъекта, который, какъ мы видѣли,

обладаетъ весьма важными правами и несетъ на себѣ различныя обязанности.

Самостоятельнымъ субъектомъ торгово-промышленнаго права будетъ тотъ, кто, въ качествѣ владѣльца предпріятія, отъ собственнаго имени занимается совершеніемъ торгово-промышленныхъ дѣйствій, какъ своимъ промысломъ.

Элементами понятія будутъ т. о.: а) торгово-промышленныя дѣйствія; б) профессиональное совершеніе ихъ; в) обладаніе предпріятіемъ и выступленіе въ оборотѣ отъ своего имени. Перечисленными признаками исчерпывается понятіе субъекта. И разъ эти признаки на лицо, имѣется и составленное ими понятіе, единое для всего права, какъ имѣющее публично-правовой характеръ, подобно понятію правоспособности. Существуетъ мнѣніе, что торговое право имѣетъ дѣло только съ частно-правовымъ понятіемъ купца, которое не обязательно для публичнаго права; какъ съ другой стороны — для частнаго права не обязательно понятіе купца, принятое той или иной областью публичнаго права. Въ дѣйствительности подобной двойственности нѣтъ и быть не можетъ. Если купецъ или фабрикантъ, или промышленникъ вообще, квалифицируется въ качествѣ особаго субъекта права, то, очевидно, законодатель трактуетъ такъ этого субъекта во всѣхъ частяхъ права. Возможно, что законодатель, устанавливая для купца рядъ правъ и обязанностей, по соображеніямъ цѣлесообразности освободить ту или иную группу купцовъ отъ тѣхъ или другихъ обязанностей или лишить ихъ какихъ нибудь правъ. Такъ напр., установивши подсудность купцовъ особому Коммерческому Суду, законъ постановляетъ, что иски, относящіеся къ покупкѣ и продажѣ товаровъ за наличныя деньги въ рядахъ, въ лавкахъ и т. д. или иски, не превышающіе стоимостью ста пятидесяти рублей — не подлежатъ вѣдѣнію названныхъ судовъ (ст. 43 Уст. Судопр. Торг. изд. 1903). Это ограниченіе компетенціи особыхъ судовъ сдѣлано съ цѣлью облегченія этихъ послѣднихъ. Но, очевидно, что купецъ къ

которому предъявленъ искъ вмѣсто Коммерческаго Суда въ общій, отъ этого не перестаетъ быть купцомъ. Точно также, если по ст. 40 п. 3 Уст. Суд. Торг. всякій вексельный искъ, возникшій въ районѣ дѣйствія Коммерческаго Суда, подлежитъ компетенціи этого послѣдняго, то вексельное обязательство, не имѣющее никакого отношенія къ купцамъ и торговлѣ, отъ такой подсудности не станетъ торговымъ. Возможно далѣе, что законодатель по соображеніямъ о покровительствѣ той или иной отрасли промышленности, освободить предпріятіе отъ обложенія. Можно ли въ такомъ случаѣ говорить, что собственникъ такого свободного отъ обложенія предпріятія, перестаетъ быть купцомъ или фабрикантомъ? Очевидно нѣтъ (см. напр. ст. 162 и слл. Уст. о Промышл. изд. 1893 г., ст. 371 п. 16 Уст. о Прям. Налог. и ст. 57 Уст. Торг. изд. 1903 г.). Съ другой стороны, еслибы законодатель нашолъ справедливымъ облагать каждый подрядъ и каждую поставку (ст. 415 Уст. о Прям. Нал.), то отсюда еще нельзя было бы заключить, что каждый, совершившій единственную сдѣлку поставки или подряда, сдѣлался отъ этого купцомъ, хотя бы и съ точки зрѣнія финансоваго права.

Говорить о различныхъ понятіяхъ купца въ частномъ торговомъ правѣ, въ финансовомъ и процессуальномъ не представляется возможнымъ уже по одному тому, что въ самомъ частномъ правѣ возможны институты, доступные лишь для определенной категоріи купцовъ, мыслимы обязанности, отъ которыхъ свободны нѣкоторые купцы; на этомъ именно основывается въ германскомъ правѣ различіе между купцами и купцами ограниченного права.

Даже сословныя купеческія права не создаютъ какого либо особаго понятія купца съ точки зрѣнія государственнаго права въ отличіе отъ частно-правового понятія, такъ какъ по закону для пріобрѣтенія сословныхъ купеческихъ правъ необходимо вмѣстѣ съ взятіемъ купеческаго свидѣтельства выбрать промысловое свидѣтельство на торговые или про-

мышленныя предпріятія (ст. 532, 533 Зак. о Сост. изд. 1899).

а) Торгово-промышленныя дѣйствія лежатъ въ основаніи торговли и промысла, предпріятія и субъекта торгово-промышленнаго права. Было бы ошибочно думать, что понятіе торгово-промышленныхъ дѣйствій дано природой, что въ существѣ нѣкоторыхъ сдѣлокъ заложены особыя торгово-промышленныя свойства. Такихъ сдѣлокъ, торговыхъ по природѣ, нѣтъ. Понятіе торгово-промышленной сдѣлки—понятіе легальное, до известной степени произвольное. Правда, еще недавно думали и учили, что существуютъ такъ называемыя объективныя сдѣлки, которыя торговли сами по себѣ, не зависимо отъ того, кто ихъ совершаетъ и сколько разъ совершаетъ. Такъ въ германскомъ уложеніи 1861 года объективно-торговыми сдѣлками (терминъ не законодательный, а научный) считались: пріобрѣтеніе товаровъ и вообще движимыхъ вещей, государственныхъ бумагъ, акцій и другихъ цѣнныхъ торговыхъ бумагъ—съ цѣлью ихъ дальнѣйшаго отчужденія; затѣмъ принятіе на себя поставки только что перечисленныхъ предметовъ; принятіе страхованія за премію и, наконецъ, принятіе на себя отправки моремъ вещей или пассажировъ и заемъ подъ залогъ корабля.

Почему только эти сдѣлки торговли сами по себѣ, по своей природѣ? На этотъ вопросъ столь же трудно отвѣтить, какъ и на такой: почему другія законодательства устанавливаютъ иной кругъ объективно-торговыхъ сдѣлокъ?

Категорія объективныхъ торговыхъ сдѣлокъ оказалась настолько практически безразличной и теоретически трудно устанавливаемой, что тотъ же германскій законодатель при пересмотрѣ торговаго уложенія въ 1896 году отказался отъ усвоеннаго имъ понятія и призналъ лишь такъ называемыя субъективныя торговые дѣйствія. Подъ этими послѣдними разумѣются такія сдѣлки, которыя получаютъ торговый характеръ лишь при условіи профессиональнаго ихъ соверше-

нія (купцомъ). Такъ напр. единичная сдѣлка перевозки чужихъ вещей есть сдѣлка общегражданская, нормируемая гражданскимъ правомъ; но если для извѣстнаго лица такая сдѣлка составляетъ профессію, входитъ въ его промыселъ, составляетъ содержаніе предпріятія, она торгова, и профессионально совершающій ее—купецъ.

Насколько не понятно подчиненіе торговому праву единичныхъ актовъ, произвольно считаемыхъ торговыми, настолько цѣлесообразно и справедливо распространеніе дѣйствія особаго торгово-промышленнаго права на предпріятія, т. е. на такія хозяйства которыя заняты профессиональнымъ посредничествомъ въ обмѣнѣ благъ.

Русское законодательство по вопросу о торгово-промышленныхъ дѣйствіяхъ стоитъ довольно близко къ французскому въ томъ смыслѣ, что оба они не даютъ совершенно опредѣленнаго отвѣта на вопросъ о природѣ признаваемыхъ ими торговыхъ дѣйствій. Сходство начинается съ того, что какъ въ томъ, такъ и въ другомъ о торговыхъ дѣйствіяхъ говорится въ процессуальномъ законѣ, слѣдовательно съ цѣлью опредѣленія подсудности особыхъ торговыхъ судовъ. Тогда какъ германскій законодатель занятъ перечисленіемъ торговыхъ дѣйствій въ торговомъ уложеніи—т. е. въ матеріальномъ законѣ. Это обстоятельство оказалось не безразличнымъ, такъ какъ по соображеніямъ экономіи труда особыхъ коммерческихъ судовъ законодатель можетъ исключить изъ ихъ подсудности нѣкоторыя незначительныя спорныя дѣла между купцами. И наоборотъ напр. нашъ законодатель подчиняетъ дѣйствію особаго суда всѣ вексельныя дѣла, хотя бы они не имѣли никакого отношенія къ торговлѣ и промысламъ. Быть можетъ было бы лучше опредѣлять понятіе торговыхъ дѣлъ въ матеріальномъ законѣ съ указаніемъ въ законѣ процессуальномъ на вводимыя изъятія изъ торговой подсудности.

Подобно тому, какъ французскій законодатель опредѣляетъ подсудность торговыхъ судовъ, перечисляя торговые дѣйствія

и предпріятія, и русскій законъ говоритъ о торговыхъ обязательствахъ и оборотахъ, а также о торговлѣ и торговыхъ дѣлахъ. Но какую бы часть нашего законодательства мы ни взяли, всюду имѣется въ виду торговля, какъ профессиональная дѣятельность, купецъ или даже торгующій, содержатель фабрики или завода, — какъ профессиональные дѣятели. Понятіе предпріятія — по торговлѣ, по застрахованію, по перевозкамъ и вообще по какой бы то ни было промышленности (ст. 2127, 1738 Зак. Гражд. изд. 1900 г.) давно и хорошо извѣстно нашему закону. Оно получило полную опредѣленность въ Уставѣ о Прямыхъ Налогахъ, по которому государственному промысловому налогу подлежатъ: торговые предпріятія, въ томъ числѣ кредитныя и страховыя предпріятія, торговое посредничество, всякаго рода подряды и поставки; 2) промышленныя предпріятія, фабричнозаводскія (въ томъ числѣ горнозаводскія), ремесленныя, горныя и перевозочныя (ст. 366 изд. 1903 г.). Законъ облагаетъ предпріятія—это исходной пунктъ и общее правило. Т. о. профессія является моментомъ, опредѣляющимъ характеръ сдѣлки: данная сдѣлка объявляется торговой, но не по присущей ей природѣ, а лишь въ случаѣ профессиональнаго совершенія ея.

б) Но профессія входитъ въ содержаніе понятія самостоятельнаго субъекта торгово-промышленнаго права, и въ виду такого значенія нуждается въ болѣе подробномъ изученіи.

Для понятія торговли и промысла, а слѣдовательно и субъекта торгово-промышленнаго права требуется не случайное, а продолжительное и постоянное совершеніе торгово-промышленныхъ дѣйствій, находящихся между собой въ извѣстной связи. Существеннымъ моментомъ всякаго экономического акта является спекуляція; она же будетъ характернымъ признакомъ торговли и промысловъ. Т. о. промысломъ можно назвать дѣятельность, въ которой лицо имѣетъ регулярный источникъ дохода. Обращаясь къ ближайшему выясненію понятія профессіи, мы должны отмѣтить, что не тре-

ется, чтобы промыселъ былъ исключительнымъ или хотя бы преимущественнымъ занятіемъ человѣка. Такъ напр. можно быть купцомъ, оставаясь въ то же время офицеромъ или чиновникомъ. Точно также земледѣлецъ и сельскій хозяинъ можетъ сдѣлать своимъ промысломъ перевозку продуктовъ окрестныхъ хозяйствъ или заняться скупкой скота съ цѣлью перепродажи послѣ откармливанія. Для понятія промысла требуется повторяемость дѣйствій. Но не будетъ купцомъ тотъ, кто обыкновенно оплачиваетъ свои закупки векселями и для этой цѣли закупаетъ эти орудія платежа; однако не будетъ транспортеромъ тотъ сельскій хозяинъ, который нерѣдко доставляетъ на своихъ подводахъ продукты своихъ сосѣдей на базаръ. Для понятія промысла требуется однообразіе дѣйствій, составляющихъ промыселъ. Поэтому сегодня покупка, завтра договоръ перевозки, еще дальше комиссія не составятъ промысла. Но въ то же время, если купецъ или фабрикантъ вмѣстѣ съ основными сдѣлками промысла совершаютъ комиссію, страхованіе, поклажу или, если банкиръ въ силу самаго свойства своего промысла совершаетъ рядъ разнообразныхъ сдѣлокъ кредитныхъ, платежныхъ, поставокъ, комиссій, страхованія и т. д., то отъ этого означенные субъекты торгово-промышленнаго права не утратятъ этого своего свойства. Раньше замѣчено было, что занятіе промысломъ является регулярнымъ источникомъ доходовъ. Но для признанія промысла или торговли совершенно безразлично то, какія конечныя цѣли преслѣдуетъ лицо. Быть можетъ, онъ спекулируетъ въ избранной области, чтобы результатъ своей дѣятельности-капиталь обратиться на цѣли научныя, религіозныя, политическія.

Профессія можетъ входить въ составъ предпріятія, и предпріятіе предполагаетъ профессію. Но лишь извѣстнымъ образомъ организованная профессія даетъ понятіе предпріятія. Какъ мы уже знаемъ, предпріятіе, въ качествѣ экономическаго фактора, представляется на столько важнымъ въ общественной

жизни, что ради его создаются особыя нормы и институты. Предпріятіе, какъ экономическая организація, становится предметомъ правовой регламентаціи. Но въ такомъ случаѣ оно нуждается въ большей опредѣленности, конкретности, такъ сказать прикрѣпленности къ какой либо почвѣ. Поэтому именно представляется необходимымъ переходъ отъ торгово-промышленнаго предпріятія къ торгово-промышленному заведенію, какъ такой юридической организаціи, которая дѣлаетъ возможнымъ общественный контроль надъ предпріятіями и обезпечиваетъ легкую распознаваемость правоотношеній, съ предпріятіями связанныхъ.

Въ виду сказаннаго, законодатель долженъ отказаться отъ мысли подчинить особому праву такіе виды профессиональной дѣятельности, которыя не входятъ въ составъ предпріятія, какъ экономической организаціи и не обусловлены наличностью заведенія, какъ юридической организаціи торговли и промысловъ.

Нѣсколько раньше было замѣчено, что понятіе предпріятія, какъ извѣстной организаціи, является исходнымъ и для обложенія. На предпріятіе и въ частности на торговое или промышленное заведеніе выбираются промысловыя свидѣтельства (ст. 409 Уст. о Прям. Налог. изд. 1903 г.). Но съ точки зрѣнія обложенія, законъ устанавливаетъ болѣе широкое понятіе промысла, говоря о личномъ промысловомъ занятіи. Между тѣмъ, съ нашей точки зрѣнія промыселъ приказчика не есть профессія, предпріятіе, такъ какъ приказчикъ работаетъ для чужого промысла и предпріятія.

Но въ расширеніи понятія промысла законъ идетъ и еще дальше, когда говоритъ, что съ точки зрѣнія промысловаго обложенія каждая поставка и подрядъ считаются отдѣльнымъ предпріятіемъ. Возможно, что законодатель, облагая отдѣльные подряды и поставки, исходитъ изъ предположенія, что облагаемое лицо совершаетъ рядъ такихъ поставокъ и подрядовъ, что оно является профессиональнымъ подрядчикомъ или по-

ставщикомъ. Однако не менѣе возможно и то, что въ данномъ случаѣ законодатель обращается къ фикціи, желая оправдать обложеніе единичной сдѣлки. Но, если законодатель находитъ возможнымъ облагать промысловымъ налогомъ не только предпріятія, но и личныя занятія въ чужомъ промыслѣ, то очевидно въ указанной фикціи не было надобности и при обложеніи отдѣльнаго подряда или поставки. Во всякомъ случаѣ отъ такого распространенія обложенія съ предпріятія на отдѣльный актъ, этотъ послѣдній не можетъ превратиться въ предпріятіе, и лицо, совершившее отдѣльный подрядъ или отдѣльную поставку, не можетъ сдѣлаться отъ обложенія профессиональнымъ купцомъ. Поэтому и судебная практика держится мнѣнія, что не всякій подрядъ есть торговое предпріятіе (Касс. рѣш. 1879 г. № 44; 1877 г. № 305). Совершенно на тѣхъ же основаніяхъ купцами не могутъ считаться тѣ торговые посредники, которые занимаются своимъ промысломъ безъ содержанія особыхъ заведеній, или тѣ лица, которыя занимаются въ видѣ промысла банкирскими дѣлами и вообще операціями съ денежными капиталами, которыя они производятъ на биржѣ, и въ другихъ мѣстахъ, хотя бы и безъ содержанія для сего особыхъ заведеній, не смотря на то что обѣ категоріи подлежатъ уплатѣ промысловаго налога (II къ ст. 368 п. 4 прим. Уст. о Прям. Налог. изд. 1903 г.).

Въ данномъ случаѣ имѣется профессія, но нѣтъ предпріятія, какъ хозяйства, основаннаго на капиталѣ, значитъ нѣтъ мотивовъ для подчиненія отношеній особому праву.

Профессиональная дѣятельность двухъ указанныхъ категорій лицъ, какъ не соединенная съ содержаніемъ заведенія, которое только и служитъ внѣшнимъ признакомъ предпріятія, является личнымъ занятіемъ, упражненіемъ личнаго труда, чуждымъ капиталистической основы. Отсутствие прикрѣпленности торговли къ опредѣленному мѣсту исключаетъ вопросъ о фирмѣ, купеческихъ книгахъ, о наслѣдованіи въ предпріа-

тіи. Самая профессія такого рода лицъ представляется въ высшей степени не уловимой. Торговцы безъ торговаго заведенія — не купцы; они не подлежатъ особому торговому праву. Сомнѣніе можетъ возбудить лишь ст. 386 Устава Судопроизводства Торговаго (изд. 1903 г.), которая промысловое свидѣтельство ставитъ условіемъ примѣненія нормъ торговой несостоятельности. По этой статьѣ торговую несостоятельностью признается, когда кто либо по торговлѣ, присвоенной лицамъ, взявшимъ промысловыя свидѣтельства, придетъ въ такое положеніе дѣлъ и т. д. Но это не значитъ, что всякая обложенная промысловымъ налогомъ дѣятельность можетъ привести къ торговой несостоятельности. Законъ говоритъ, что названный видъ несостоятельности возможенъ лишь относительно такой торговли, которая подлежитъ промысловому обложенію. Правда, понятіе торговли въ Уставѣ Судопроизводства Торговаго не достаточно выяснено. Но что процессуальный законъ ставитъ торговлю въ связь съ содержаніемъ заведенія, это очевидно изъ ст. 233, гдѣ говорится о купеческихъ конторскихъ книгахъ. Гдѣ нѣтъ конторы, тамъ нѣтъ и книговодства; поэтому то прим. къ ст. 672 Устава Торговаго изд. 1903 г. освобождаетъ мелочныхъ торговцевъ, продающихъ съ лотковъ, ларей и столовъ, также въ развозъ или въ разность, отъ обязанности вести купеческія книги.

Но если даже ст. 386 Устава Судопр. Торг. понимать въ томъ смыслѣ, что всякое оплачиваемое промысловымъ налогомъ промысловое занятіе можетъ повести къ торговой несостоятельности (Гребнеръ и Добровольскій, №№ 374, 379 и др.), то и въ такомъ случаѣ нельзя было бы сдѣлать вывода, что торговая несостоятельность по нашему закону обязательно предполагаетъ наличность торговли: въ силу примѣчанія къ ст. 386 въ торговую несостоятельность могутъ впасть и присяжные браковщики, бракующіе товаръ у тѣхъ купцовъ, которые на бракъ оные отдать пожелаютъ (см. прим. 2 ст. 657 Устава Торговаго изд. 1903 г.). А между тѣмъ самъ

законъ говоритъ о присяжныхъ браковщикахъ не въ отдѣлѣ о купцѣ или приказчикахъ, а въ книгѣ о торговыхъ установленияхъ.

Понятіе торгового и промышленнаго заведенія представляетъ значительный практическій интересъ, такъ какъ при помощи его мы отличаемъ торговлю отъ другихъ видовъ хозяйственной профессиональной дѣятельности. Оно особенно важно для отграниченія отъ торговли такихъ занятій, которыя представляются не столько спекулятивнымъ посредничествомъ, сколько эксплуатацией личнаго труда. Мы уже имѣли примѣръ, въ которомъ профессиональное совершеніе банкирскихъ сдѣлокъ оказывается не способнымъ создать понятіе банкира. Мы видѣли также, что торгующій съ лотковъ, ларей, съ возовъ и т. п. не будетъ считаться купцомъ, подобно тому, какъ извозчикъ не будетъ транспортеромъ, мелкій ремесленникъ, не имѣющій заведенія—не будетъ субъектомъ особаго права (Касс. рѣш. 1869 № 182. Папковъ стр. 5. Уст. Суд. Торг. ст. 43 п. 1). Только по признаку заведенія и возможно разграниченіе профессиональных занятій—съ подчиненіемъ однихъ торгово-промышленному праву, другихъ общегражданскому.

Моментъ торгово-промышленнаго заведенія представляетъ значительный практическій интересъ и при рѣшеніи вопроса о началѣ и концѣ торгово-промышленной дѣятельности лица, о приобрѣтеніи и утратѣ свойствъ, правъ и обязанностей купца, фабриканта, транспортера, страховщика и т. д.

Проявленіе во внѣ и приведеніе въ исполненіе намѣренія заниматься торговлей и промыслами можетъ обнаружиться различнымъ образомъ—въ особомъ объявленіи, въ начертаніи фирмы, въ уплатѣ торговыхъ пошлинъ, въ приобрѣтеніи товаровъ и обстановки, въ издаваемыхъ документахъ и т. д. Но можно ли по этимъ актамъ заключать, что данное лицо стало купцомъ? Очевидно, что только одинъ признакъ является легко распознаваемымъ и потому приемлемымъ—откры-

тіе торговаго или промышленнаго заведенія-магазина, конторы и т. д. Если ставить возникновеніе предпріятія, какъ самостоятельнаго хозяйства, въ зависимость отъ регистраціи, то и тогда нельзя избѣжать требованія открытія заведенія, какъ стадіи, предшествующей регистраціи: регистрируется фирма, а фирма непосредственно связана съ заведеніемъ.

Соотвѣтственно сказанному опредѣляется и конецъ промысловой дѣятельности. Для признанія такого окончанія не достаточно одного намѣренія; но мало и прекращенія совершенія сдѣлокъ, которое можетъ быть временнымъ. Закрытіе торговаго или промышленнаго заведенія указываетъ на то, что намѣреніе прекратить дѣло получило и осуществленіе. Закрытіе заведенія является рѣшающимъ, а затѣмъ уже безразлично, что привело къ такому закрытію—добрая ли воля владельца, смерть или несостоятельность.

в) Съ точки зрѣнія торгово-промышленнаго права только тотъ и ведетъ торговлю или занимается промыслами, кто дѣйствуетъ отъ своего имени. Этимъ принципалъ предпріятія отличается отъ вспомогательнаго персонала, который совершаетъ торговые и промышленныя дѣйствія не отъ своего имени, а отъ имени принципала сдѣлки.

Въ виду сказаннаго купцомъ или фабрикантомъ и т. д. будетъ малолѣтній, а не опекунъ, чрезъ котораго ведется торговля. Вотъ почему на имя малолѣтнихъ и несовершеннолѣтнихъ выдается ихъ опекунамъ или попечителямъ промысловые документы и купеческія свидѣтельства (Инструкція о порядкѣ выдачи свидѣтельствъ § 11 п. 3. Собр. Узак. и Расп. 1898 г. 5 дек. № 150 ст. 2032. Ст. 544 Зак. о Сост. изд. 1899 г.). Далѣе купцомъ или фабрикантомъ, страховщикомъ или перевозчикомъ и т. д. будетъ товарищество, а не его представители и не отдѣльные товарищи. Вотъ почему промысловые свидѣтельства выдаются на имя обществъ, товариществъ и установленій, а не на имя товарищей (ст. 430 Уст. о Прям. Налог. изд. 1903 г. Инструкція 1898 г. § 11 п. 2). Нѣко-

торымъ отступленіемъ отъ этого принципа является лишь ст. 535 Зак. о Сост. 1899 г., по которой промысловое свидѣтельство, выданное на имя полного товарищества или торговаго дома, даетъ право на полученіе съ соблюденіемъ указанныхъ въ ст. 532 и 533 условій одного сословнаго купеческаго свидѣтельства на имя главы этого дома.

Съ именемъ, на которое ведется торговля и промыслы, обыкновенно совпадаетъ и счетъ. Но это не обязательно. Лицо не перестаетъ быть купцомъ отъ того, что ведетъ дѣло на чужіе капиталы. На этомъ основаніи купцомъ надо считать и комиссіонера, который совершаетъ дѣйствія отъ своего имени, но за чужой счетъ.

Чтобы закончить ученіе о самостоятельномъ субъектѣ торгово-промышленнаго права, надо остановиться на вопросѣ о коллизіи разномѣстныхъ законовъ, касающихся условій, которыми опредѣляется понятіе такого субъекта. И такъ какъ признаки профессіи и совершенія сдѣлокъ отъ своего имени являются общепринятыми, то весь вопросъ сводится къ тому, по какому закону рѣшается вопросъ объ основномъ принципѣ, полагаемомъ въ основаніе системы торговыхъ и промышленныхъ дѣйствій и какимъ закономъ опредѣляется кругъ торговыхъ и промышленныхъ дѣйствій?

Чтобы отвѣтить на этотъ вопросъ, надо рѣшить, къ какому порядку относится установленіе понятія субъекта торгово-промышленнаго права — къ частному или публичному. Отвѣтъ долженъ быть данъ въ послѣднемъ смыслѣ, особенно, если принять во вниманіе вопросы подсудности, обложенія, значенія купеческихъ книгъ, фирмы, регистраціи. А если такъ, то конфликтъ разномѣстныхъ законовъ о понятіи субъекта, въ частности о торгово-промышленныхъ дѣйствіяхъ, долженъ быть разрѣшонъ въ пользу мѣстныхъ законовъ. На этомъ основаніи сдѣлка покупки съ цѣлью продажи недвижимости, признаваемая въ Италіи торговой сдѣлкой, не будетъ признана въ этомъ качествѣ во Франціи, Германіи,

Россіи, и другихъ странахъ, исключаящихъ недвижимость изъ категоріи товаровъ. Если такая сдѣлка будетъ единичной, а не входитъ въ составъ профессіи, то германскій судья еще и по другому основанію не будетъ считать лицо, совершившее ее, торговцомъ.

4. Объ основныхъ торгово-промышленныхъ сдѣлкахъ въ особенности.

Если торговые и промышленные дѣйствія полагаются въ основаніе понятія субъекта торговаго права, то кругъ ихъ долженъ быть такъ или иначе обозначенъ.

Фактически мыслимо тройкое отношеніе законодателя къ опредѣленію круга торгово-промышленныхъ дѣйствій. Или законодатель предоставляетъ полный просторъ суду, которому даются лишь принципиальныя указанія для разграниченія дѣйствій торгово-промышленныхъ и общегражданскихъ. Или же законодатель даетъ перечень торгово-промышленныхъ дѣйствій, причемъ перечень этотъ можетъ быть исчерпывающимъ или же только примѣрнымъ.

Различные исходныя точки зрѣнія соответствуютъ различнымъ взглядамъ законодателя на торгово-промышленное право. Если смотрѣть на торговое право, какъ на специальную часть или область, проникнутую особыми принципами, чуждыми общему гражданскому праву, то неизбежно точное и исчерпывающее перечисленіе тѣхъ дѣйствій, природа которыхъ заставлятъ подчинить ихъ специальному праву. Въ кругу перечисленныхъ сдѣлокъ не можетъ быть рѣчи о примѣненіи спеціальнаго права. Напротивъ того, если причина обособленія торговаго права лежитъ не въ природѣ сдѣлокъ, а въ той или иной квалификаціи общегражданскихъ сдѣлокъ, въ такомъ случаѣ представляется важнымъ не столько пере-

численіе дѣйствій въ законѣ, сколько указаніе на квалифицирующий моментъ, оцѣнка котораго въ каждомъ данномъ случаѣ въ той или другой мѣрѣ должна быть предоставлена суду.

Германское торговое уложеніе 1861 года дало исчерпывающій перечень тѣхъ дѣйствій, которыя могутъ создать понятіе купца (основныхъ); и лишь для дѣйствій акцессорныхъ допустило аналогію и презумцію. Первая неизбежна въ виду невозможности законодательнаго перечисленія всѣхъ этого рода сдѣлокъ, вторая — установлена была самимъ закономъ (§ 273).

Напротивъ того итальянское торговое уложеніе 1882 г. даетъ перечень основныхъ торговыхъ дѣйствій, но пользуется при этомъ такими выраженіями, которыя даютъ возможность нѣкоторымъ толкователямъ закона утверждать, что сдѣланное перечисленіе примѣрное.

Еще болѣе широкій просторъ судейскому усмотрѣнію при опредѣленіи торговыхъ дѣйствій предоставляет испанское торговое уложеніе 1886 г., которое въ § 2 опредѣляетъ, что въ качествѣ торговыхъ сдѣлокъ принимаются какъ тѣ, которыя содержатся въ настоящемъ уложеніи, такъ и всѣ другія, аналогичныя имъ по природѣ.

Германское торговое уложеніе 1897 г., отказавшись отъ мысли о полной обособленности торговаго права, должно было измѣнить свое отношеніе къ вопросу о системѣ торговыхъ дѣйствій. Въ § 1 германское торговое уложеніе по прежнему перечисляетъ (основныя) торговыя дѣйствія. Но затѣмъ въ § 2 постановляетъ, что промышленное предпріятіе, которое по роду и объему требуетъ купческаго обзаведенія, даже въ случаѣ отсутствія предположеній 1 абзаца § 1 (перечень основныхъ торговыхъ дѣйствій) считается торговымъ въ смыслѣ уложенія, если фирма предпріятія будетъ занесена въ торговый реестръ. Предприниматель обязанъ заявить о своемъ предпріятіи подъ стрехомъ

уплаты штрафа (§ 14). Но окончательное опредѣленіе свойствъ предпріятія, какъ купческаго, принадлежитъ судѣ.

Эта идея восполненія перечня торговыхъ дѣйствій по признаку купческаго предпріятія заимствована германскимъ законодателемъ изъ швейцарскаго союзнаго закона объ объявленіяхъ 1881 года. И можно сказать, что именно въ этомъ послѣднемъ законодательствѣ, объединившемъ нормы торговаго права съ гражданскими въ одномъ уложеніи, судѣ предоставлено наиболѣе широкое усмотрѣніе при опредѣленіи понятія торговаго дѣйствія. Законъ упоминаетъ о торговыхъ сдѣлкахъ (напр. § 119, 138), но опредѣленіе ихъ ставить въ зависимость лишь отъ понятія предпріятія. То, что у германскаго законодателя является дополнительнымъ признакомъ, здѣсь выступаетъ въ качествѣ основного. Такъ напр. въ § 865 читаемъ: кто занимается торговлею, фабричнымъ производствомъ или инымъ промысломъ, устроеннымъ на купеческихъ началахъ, тотъ обязанъ записаться въ торговый реестръ. Очевидно только судѣ и принадлежитъ право признанія наличности купческаго предпріятія.

Какъ же относится къ вопросу о торговыхъ сдѣлкахъ русское право?

Перечисленіе торговыхъ дѣйствій мы имѣемъ въ Уставѣ Судопр. Торг. (изд. 1903 г.), въ ст. 41 и 42.

Въ Уставѣ о Прямыхъ Налогахъ поименованы подлежащія промысловому обложенію предпріятія, въ основаніи которыхъ лежатъ торгово-промышленныя дѣйствія (ст. 366, 368 и прилож.).

Въ Законахъ Гражданскихъ о торговыхъ предпріятіяхъ говорятъ ст. 1738, 1743, 2127, 2140 (ср. 1238 и 2201).

Всѣ эти указанія закона и всякія другія, гдѣ бы они ни встрѣтились, являются авторитетными для насъ. Но, какъ уже было указано, при одинаковомъ взглядѣ на торговлю, предпріятіе, торгово-промышленныя дѣйствія и купца, законодатель можетъ ограничивать практическое примѣненіе этихъ

основныхъ понятій или распространять дѣйствіе торгово-промышленныхъ нормъ дальше торговли и промысловъ.

Здѣсь въ особенности надо отмѣтить, что Коммерческимъ Судамъ подвѣдомы не только торговые обороты, но и обязательства и договоры, торговлѣ свойственныя. Это сдѣлки и отношенія, которыя мы называемъ торгово-промышленными вспомогательными или акцессорными. Онѣ не могутъ образовывать понятія купца и торговли, но, въ виду близости къ торговлѣ и промысламъ, особо нормируются и подлежатъ вѣдѣнію Коммерческихъ Судовъ. Ст. 42 Устава Судопр. Торговаго (изд. 1903 г.) перечисляетъ обязательства и договоры, торговлѣ свойственныя. Сюда относятся дѣла по жалобамъ на купеческихъ приказчиковъ, дѣла по искамъ между товарищами торговаго дома, дѣла по обязательствамъ, заключаемымъ чрезъ маклеровъ, иски между соучастниками въ построеніи, покупкѣ, фрахтѣ кораблей, дѣла по морскому застрахованію и по искамъ на цеховыхъ.

Все это дѣла торговли, но отнюдь не основныя торговля дѣйствія, и потому для построенія системы этихъ послѣднихъ безразличны.

Но съ другой стороны перечень торговыхъ дѣйствій въ Уставѣ Судопр. Торговаго не можетъ считаться полнымъ, хотя бы уже по одному тому, что здѣсь нѣтъ указаній на дѣйствія промышленныя, лежащія въ основаніи предпріятій фабричныхъ и другихъ, не укладывающихся въ понятіе торговли. Наиболее полнымъ является указаніе предпріятій въ Уставѣ о Прямыхъ Налогахъ, гдѣ рядомъ съ подлежащими обложенію названы и такія, которыя промысловому налогу не подлежатъ. Такимъ образомъ, если здѣсь мы не имѣемъ перечня торговыхъ и промышленныхъ дѣйствій, то находимъ за то обширный матеріалъ, которымъ можно пользоваться при построеніи системы торговыхъ и промышленныхъ дѣйствій.

Что законодатель не задается цѣлью дать исчерпывающій перечень дѣйствій и предпріятій, это совершенно очевидно изъ ст. 2127 Законовъ Гражданскихъ изд. 1900 г., которая говоритъ о предпріятіяхъ по торговлѣ, по застрахованію, по перевозкамъ и вообще по какой бы то ни было промышленности.

И по мнѣнію судебной практики поименованіе торговыхъ дѣйствій въ Уставѣ Судопр. Торгов. является не исчерпывающимъ, а лишь примѣрнымъ, и неупоминаніе въ ст. 41 Устава Судопр. Торговаго о какой либо сдѣлкѣ не есть безусловное основаніе къ непризнанію за ней торговаго характера. Самому суду принадлежитъ установленіе признаковъ сдѣлки, какъ торговой.

При этомъ судъ обязанъ каждый разъ приводить въ своемъ рѣшеніи тѣ соображенія, по коимъ онъ призналъ сдѣлку торговою (Касс. рѣш. 1872 № 78).

Судебная практика широко пользуется установленнымъ принципомъ и даетъ обширный матеріалъ для опредѣленія круга торговыхъ и промышленныхъ дѣйствій. Изъ этой практики мы видимъ, что судъ не стѣсняетъ себя указаніями Устава Судопр. Торговаго, пользуясь для означенной цѣли какъ Уставомъ о Прямыхъ Налогахъ, такъ и соображеніями цѣлесообразности. При этомъ торговый судъ пытается отыскать и нѣкоторые общіе признаки торговыхъ дѣйствій, которые могли бы быть руководящими. Въ опредѣленіи 19 октября 1895 г. по д. Гельперина (Гребн. и Добров. № 3) 4 Деп. Сената даетъ перечень торговыхъ оборотовъ, каковыми, по его мнѣнію, законъ считаетъ: 1) торговлю въ тѣсномъ смыслѣ слова, т. е. продажу всякихъ товаровъ, подъ каковыми понимаются всякіе предметы, возмездно приобрѣтаемые для дальнѣйшаго ихъ отчужденія — перепродажи съ цѣлью получить прибыль; 2) всякія дѣйствія, направленные къ содѣйствію торговлѣ, имѣющія предметомъ своимъ выполненіе того или другого въ производствѣ данной

торговли необходимаго труда, какъ напр. морская и сухопутная перевозка товаровъ, исполненіе купеческихъ приказовъ о закупкѣ и продажѣ товаровъ или такъ назыв. дѣла коммисіонныя, экспедиціонныя и маклерскія, дѣйствія по торговлѣ за мѣсто хозяина по довѣренности и по порученію и т. п., и 3) исполненіе такого рода дѣйствій, которыя по предмету своему, хотя и не являются торговыми, но становятся таковыми вслѣдствіе того, что производятся въ видѣ постоянного занятія, въ видѣ промысла, какъ напр. содержаніе справочныхъ конторъ для найма квартиръ, покупки и продажи имуществъ и т. п. Но Сенатъ ее выдерживаетъ только что указанной точки зрѣнія и нерѣдко, отказавшись отъ момента профессіи и промышленности, пытается отыскивать признаки торговой сдѣлки, лежащія въ ея природѣ. Таковыми онъ считаетъ: а) цѣль сдѣлки—возмездное отчужденіе предмета ея; б) количество товара, исключаящее предположеніе о приобрѣтеніи его для собственнаго употребленія (Носенко II № 433, 434). Но такъ какъ Сенату приходится имѣть дѣло не столько съ основными, сколько съ вспомогательными торговыми дѣйствіями, то въ дополненіе къ двумъ признакамъ Сенатъ ищетъ основанія для подсудности того или другого правоотношенія въ моментъ близости его къ промыслу. Эта неустойчивость признаковъ и невозможность отыскать такіе, которые были бы приложимы къ каждой сдѣлкѣ, приводитъ Сенатъ къ казуистикѣ, не поддающейся обобщенію.

Обращаясь затѣмъ къ порядку, въ какомъ можно изложить торговыя и промышленныя дѣйствія, надо сказать, что трудно найти единый и выдержанный признакъ для распределенія сдѣлокъ по группамъ. Наиболѣе простымъ является распределеніе сдѣлокъ по предметамъ—на а) товарныя, б) денежныя, в) кредитныя и г) трудовыя. Но дѣленіе это далеко не совершенно и въ практической жизни не имѣетъ мѣста. Сдѣлки разныхъ категорій обыкновенно соединяются, составляя одно предпріятіе. Такъ напр. предпріятія, предметомъ сдѣлокъ

коихъ является кредитъ, въ то же время совершаютъ и сдѣлки товарной торговли, покупая и продавая цѣнныя бумаги, или трудовыя, совершая коммисіонныя операціи. Съ другой стороны предметъ нѣкоторыхъ сдѣлокъ является комбинированнымъ. Такъ напр. въ предпріятіи по страхованію соединяются трудъ и кредитъ, въ фабричномъ—товаръ и трудъ.

Въ виду неудовлетворительности указаннаго признака, по сравненію съ которымъ другіе (какъ напр. дѣленіе сдѣлокъ на торговыя и вспомогательныя) представляются еще менѣе выдержанными, остается расположить торговыя и промышленныя дѣйствія въ историческомъ порядкѣ постепеннаго подчиненія ихъ особому праву.

На первыхъ порахъ сначала купеческое, а потомъ торговое право нормировало отношенія только по торговлѣ. Довольно рано понятіе торговли распространилось на банкирскую дѣятельность.

Затѣмъ подпали подъ торговое право сдѣлки транспортныя, посредническія—для заключенія и исполненія собственно-торговыхъ сдѣлокъ и транспортныхъ; сдѣлки, имѣющія цѣлью обезпеченіе или облегченіе собственно-торговли: страхованіе и вспомогательныя—заемъ, залогъ, поручительство, товарищество, личный наемъ и т. д.

Третье наслоеніе въ дѣйствіяхъ, подчиненныхъ торговому праву, составили сдѣлки по фабричному и ремесленному производству—заготовка сырья для отчужденія его послѣ переработки или покупка для отчужденія послѣ обработки. Къ этому классу примыкаютъ многочисленныя сдѣлки по посредничеству, особенно по найму услугъ и разнаго рода антреприза.

Таково постепенное расширеніе круга „торговыхъ“ сдѣлокъ, завершившееся подведеніемъ подъ дѣйствіе торговаго права добывающей промышленности и даже сельскохозяйственной и лѣсной.

1) Первая и важнѣйшая торговая сдѣлка, имѣющая своимъ предметомъ товаръ,—покупка съ цѣлью продажи. Это сдѣлка, о которой говорить п. 1 и 2 ст. 41 Устава Судопр. Торгов. изд. 1903 г. Что здѣсь идетъ рѣчь о покупке съ цѣлью продажи, очевидно изъ ст. 43 (тамъ же), которая является ограниченіемъ для ст. 41 и которая говоритъ о спорахъ по покупке и продажѣ товаровъ на наличныя деньги въ рядахъ и т. д. Объ этой же сдѣлкѣ говорятъ ст.ст. 1 и 2 прилож. II къ ст. 368 Уст. о Пр. Нал.—по разрядамъ отъ перваго до пятаго включительно: продажа всякаго рода товаровъ и скупка въ видѣ промысла для перепродажи.

Практика безъ всякой надобности обобщаетъ покупку въ возмездное приобрѣтеніе вообще (Рѣш. 4-го Деп. 1877 г. 980, Носенко II № 452. Касс. рѣш. 1884 № 69). Это обобщеніе не соответствуетъ смыслу закона и не имѣетъ практическаго значенія.

Въ тѣхъ случаяхъ, когда вещь не покупается, а берется внаймы, дѣло идетъ обыкновенно не объ основной торговой сдѣлкѣ, могущей создать предпріятіе, а о сдѣлкѣ вспомогательной. Такъ напр. наемъ земли для устройства постоянного двора или ресторации, наемъ дома для устройства меблированныхъ комнатъ, наемъ парохода для эксплоатаціи его, наемъ пристаней и судовъ—все это будутъ сдѣлки торговыя (ср. рѣш. 4-го Деп. 1894 г. № 1463 Гребн. и Добр. № 93; Носенко II № 498), но отнюдь не основныя, а лишь вспомогательныя, т. е. усваивающія торгово-промышленный характеръ по связи съ какимъ то промысломъ. Сенатъ въ одномъ рѣшеніи (1894 № 755 Гребн. и Добр. № 56) призналъ торговымъ наемъ молотилки не для личныхъ надобностей, такъ какъ нанявшій не утверждалъ, что онъ произвелъ наемъ для обмолачиванія собственнаго хлѣба. Сенатъ ничѣмъ не мотивировалъ такого толкованія. А между тѣмъ ему совершенно необходимо было выяснитъ, въ чемъ именно заключается «тор-

говля» отвѣтника. Наемъ молотилки могъ бы быть торговымъ лишь въ качествѣ аксессуарнаго акта къ какому либо торговому предпріятію, подобно тому, какъ наемъ лошадей содержаниемъ извозничьей конторы будетъ торговымъ лишь по аксессуарности къ главному предпріятію—перевозкѣ.

Покупка со спекулятивной цѣлью безусловно необходима для понятія торговли. Посему продажа вещей, доставшихся не вслѣдствіе торговыхъ оборотовъ, а по наслѣдству, дару и производимая лицомъ, не занимающимся торговлей въ видѣ промысла, не можетъ быть подводима подъ понятіе торговли (Рѣш. Сиб. Ком. Суда 1878 г. по д. Гоппе).

Цѣль покупки—перепродажа. Покупка купцомъ вещей для собственнаго употребленія не будетъ торговымъ дѣйствіемъ (Опр. 4 Деп. 1890 г. № 1291 Гребнеръ и Добровольскій, № 20, см. и № 22, № 23). Не будетъ основной торговой сдѣлкой и покупка съѣстныхъ припасовъ для продовольствія рабочихъ, закупка овса для рабочихъ ломотовыхъ лошадей, содержимыхъ при желѣзной торговлѣ; эти дѣйствія могутъ быть лишь аксессуарными торговыми (опр. 4 Деп. 1892 г. № 712 Гребн. и Добр. № 21). Нѣтъ намѣренія перепродажи и нѣтъ самой перепродажи въ томъ случаѣ, когда закупаются различные предметы и съѣстные припасы для пансіона. Но и покупка припасовъ держателемъ ресторана не составляетъ основной сдѣлки рестораннаго предпріятія, такъ какъ спекуляція на товары уступаетъ въ данномъ случаѣ первое мѣсто спекуляціи на трудъ.

Для наличности торговли необходимо, чтобы продавалась купленная вещь. Поэтому покупка цѣлаго торговаго заведенія съ цѣлью перепродажи входящихъ въ него товаровъ не можетъ быть отнесена къ первой категоріи торговыхъ и промышленныхъ сдѣлокъ, независимо отъ того, что трудно представить себѣ профессиональное совершеніе такого рода приобрѣтеній. Судебная практика склонна была считать покупку цѣлой лавки дѣйствіемъ торговымъ. Но въ послѣднее время

Сенать призналъ, что договоръ о покупкѣ фабрики, хотя бы и для дальнѣйшей эксплуатаціи ея, какъ договоръ о недвижимости, не можетъ быть признавъ торговлѣ свойственнымъ (Опр. Суд. Деп. 1901 № 399, Греб. и Добр. № 81). Конечно здѣсь только и могла быть рѣчь объ отношеніи данной сдѣлки къ группѣ аксессуарныхъ. И Сенать правильно призналъ покупку фабрики не принадлежащей къ торговымъ сдѣлкамъ; она совершается лицомъ, еще не имѣющимъ предпріятія, а потому нельзя говорить и о вспомогательномъ характерѣ сдѣлки. Это лишь помѣщеніе капитала. Нельзя не отмѣтить и того, что весь интересъ вопроса исключительно процессуальной. Иное значеніе имѣетъ продажа предпріятія или отдача его въ аренду (ср. ст. 412 Уст. о Прям. Налог изд. 1903). Это—ликвидация дѣла, а ликвидация принадлежитъ къ періоду дѣйствія предпріятія, поэтому способна воспринять торговые свойства (Опр. 4 Деп. 1897 г. № 1038 Гребн. и Добр. № 50). Но очевидно, что продажа или отдача въ аренду напр. фабрики не можетъ быть принимаема за реализацию покупки совершенной съ цѣлью продажи.

Перепродажа должна быть первоначальной и главной цѣлью пріобрѣтенія, а не вспомогательной или эвентуальной. Поэтому покупка предметовъ для собственного употребленія не становится торговой отъ того, что первоначальное намѣреніе измѣнилось, и закупленные предметы поступили въ продажу. Не войдетъ въ составъ основныхъ сдѣлокъ торговли и покупка упаковки для товаровъ (ящиковъ, мѣшковъ), не смотря на то, что имѣется намѣреніе продажи этой упаковки. Торговля въ данномъ случаѣ будетъ заключаться не въ спекуляціи на упаковку, хотя-бы купецъ нажилъ и на этой послѣдней.

Покупка и продажа должны быть объединены спекулятивнымъ намѣреніемъ. Разъ покупаются вещи хотя и для продажи, но безъ намѣренія нажить на этой операціи, въ такомъ случаѣ торговли не будетъ. Поэтому не будетъ торговой закупка хлѣба для продажи его въ неурожайныхъ гу-

берніяхъ по заготовительной цѣнѣ. Не будетъ торговой закупка потребителемъ обществомъ предметовъ для распределенія ихъ между членами даннаго общества безъ намѣренія продажи этихъ предметовъ и постороннимъ лицамъ. Не будетъ торговлей закупка предметовъ потребленія благотворительнымъ обществомъ для продажи съ погашеніемъ изъ выручки расходовъ на операцію.

Но не будетъ ли торговлей благотворительные базары, которые покупаютъ съ цѣлью перепродажи по повышенной цѣнѣ? Отвѣтъ на поставленный вопросъ заключается въ томъ, что благотворительныя цѣли, какъ конечный результатъ торговой дѣятельности, могутъ руководить и купцомъ, и однако же отъ этого онъ не утрачиваетъ свойства купца. Дѣло не въ конечной цѣли торговли, а въ самой торговлѣ, т. е. въ тѣхъ средствахъ и способахъ, при помощи которыхъ цѣль достигается. Такимъ образомъ благотворительная торговля—все же торговля, если она удовлетворяетъ условіямъ извѣстнаго постоянства и опредѣленной организаціи. Съ этой стороны не будетъ удовлетворять требованіямъ торговли односторонняя продажа вещей на благотворительномъ базарѣ.

Предметомъ товарной торговли является движимая вещь. Въ дѣйствующемъ законѣ мы не найдемъ прямыхъ указаній, на основаніи которыхъ можно было бы съ полной опредѣленностью исключить недвижимость изъ числа товаровъ. Хотя не сомнѣнно, что понятіе товара въ исторіи отождествляется именно только съ движимостью. Дѣйствующій законъ не могъ заниматься интересующимъ насъ вопросомъ и по тому, что въ томъ не было практической надобности. Въ оборотѣ и въ законѣ недвижимость мыслится какъ объектъ, мало способный къ мобилизаціи въ качествѣ товара, какъ абстрактной цѣнности. Къ тому же хозяйственное и политическое значеніе недвижимости требуетъ твердыхъ, строго опредѣленныхъ и для всѣхъ очевидныхъ формъ перехода недвижимости изъ однихъ рукъ въ другія. Ограниченіе виндикаціи, которое

такъ помогаетъ легкой обрацаемости движимости, не можетъ имѣть мѣста по отношенію къ недвижимости. По всѣмъ этимъ соображеніямъ недвижимость исключается изъ категоріи товаровъ. Лишь итальянское торговое уложеніе 1882 г. считаетъ торговой покупку и продажу недвижимости, когда эта сдѣлка совершается съ цѣлью торговой спекуляціи (§ 3 п. 3). Но трудно понять, въ чемъ можетъ заключаться интересъ подчиненія торговому праву единичной или случайной покупки недвижимости, если даже она совершается со спекулятивной цѣлью. Съ другой стороны, кажется, не должно быть сомнѣнія въ томъ, что, если бы покупка и продажа недвижимостей могла стать и дѣйствительно сдѣлалась предметомъ профессиональной торговли, то для подчиненія торговца домами или землей особому праву слѣдовало бы привести всѣ тѣ мотивы, какими оправдывается подчиненіе этому праву купца, торгующаго движимыми вещами. Если даже признать, что усиленная мобилизація недвижимости не желательна, то и въ такомъ случаѣ нельзя отказывать въ подведеніи спекулянтовъ подъ категорію купцовъ, если мобилизація въ дѣйствительности существуетъ и совершается въ формѣ предпріятія. Съ торговлей недвижимо-стями не слѣдуетъ смѣшивать посредничества въ приобрѣтеніи недвижимо-стей или сдѣлокъ о выстройкѣ домовъ, такъ какъ въ томъ и другомъ случаѣ предметомъ спекуляціи является не недвижимость, слѣдовательно не товаръ, а трудъ.

Покупка совершается для перепродажи. Въ профессиональномъ совершеніи этихъ двухъ актовъ состоитъ занятіе купца. По общему правилу покупка предшествуетъ продажѣ; но возможно, что купецъ продаетъ то, что онъ еще только предполагаетъ купить. Такой договоръ, въ силу котораго контрагентъ обязуется перенести право собственности на вещи, въ моментъ договора еще не принадлежащія ему, называется поставкою. Въ него входятъ тѣ же самые элементы, что и въ договоръ купли-продажи. Слѣдовательно, если

купецъ-принципаль торговаго заведенія на ряду съ покупкой для продажи совершаетъ и продажи въ видахъ будущихъ покупокъ, то положеніе дѣла нисколько не измѣняется, и купецъ остается купцомъ, основными сдѣлками предпріятія котораго будутъ купля-продажа и поставка. Въ виду общности элементовъ, составляющихъ каждую изъ этихъ сдѣлокъ, нѣтъ надобности квалифицировать здѣсь поставку, какъ аксессуарную торговую сдѣлку.

Но возможны случаи, когда поставка совершается не случайно, въ виду напр. неимѣнія въ данный моментъ купцомъ требуемаго товара, а составляетъ особаго рода спекуляцію на пониженіе: продается вещь за рыночную цѣну въ надеждѣ на пониженіе цѣны къ моменту исполненія договора поставки. Такого рода операции могутъ входить въ составъ банкирскаго промысла или же могутъ составлять занятіе профессиональныхъ биржевыхъ игроковъ, или специалистовъ-поставщиковъ различныхъ предметовъ государству, городскимъ и земскимъ учрежденіямъ или собственникамъ какихъ либо предпріятій (ср. ст. 1745 Зак. Гражд. изд. 1900). Для признанія занятія такихъ поставщиковъ за торговлю необходимо содержаніе ими торговаго заведенія, дѣятельность котораго заключается именно въ поставкахъ.

Дѣйствующій законъ не говоритъ съ достаточной опредѣленностью о поставкѣ, какъ сдѣлкѣ, входящей въ составъ отдѣльнаго самостоятельнаго предпріятія. Эта мысль выражена лишь въ ст. 1740 Зак. Гражд. (изд. 1900). Что же касается Уст. Судопр. Торг., то онъ въ п. 4 ст. 41 говоритъ только, что поставка можетъ быть предметомъ купеческаго приказа: съ точки зрѣнія закона данная сдѣлка будетъ торговой, но, какъ само собой разумѣется, только для купца, дающаго приказъ. Здѣсь т. о. идетъ рѣчь о вспомогательной сдѣлкѣ купца, и совершенно не затрогивается вопросъ о томъ, когда же сдѣлка будетъ торговой для самого поставщика. Лишь Уставъ о Прям. Налог. въ ст. 415 (изд. 1903) называетъ поставку

торговымъ предпріятіемъ. Но, какъ уже было указано, законъ этотъ имѣетъ въ виду поставщика, у котораго есть торговое предпріятіе, или же создаетъ фикцію, которая можетъ быть нужна для фискальных цѣлей, и которая не можетъ быть принята для выясненія понятій купца и торговаго дѣйствія, потому что не удовлетворяетъ основному требованію этихъ понятій — профессіи, промысла.

2) Второй видъ основныхъ торговыхъ сдѣлокъ — сдѣлки банкирскаго промысла. Въ банкирской торговлѣ совершаются сдѣлки покупки для перепродажи какъ денегъ, такъ и цѣнныхъ бумагъ, а также и поставки. Но тутъ же совершаются и разнообразныя сдѣлки окредитованія и платежныя (по порученію кліентовъ). Предметъ банкирскихъ сдѣлокъ — деньги, цѣнные бумаги, кредитъ и трудъ. Уставъ Судопр. Торговаго упоминаетъ объ этихъ сдѣлкахъ въ п. 5 ст. 41 (денежные переводы на Россійскіе и иностранные города, дѣла вексельныя и банкирскія). Въ Уставѣ о Прямыхъ Налогахъ говорится о банкирскихъ домахъ и кредитныхъ установленіяхъ, о ссудныхъ кассахъ, будкахъ, ларяхъ и столахъ для размѣна денегъ (II прилож. къ ст. 368 п.п. 3 и 4 разр. I—IV). Въ Уставѣ Кредитномъ описываются коммерческія операціи банковъ (Уставъ Государств. Банка ст. 72 и сл., Дворянскаго Земельнаго ст. 50 и сл., Положеніе Крестьянскаго Поземельнаго ст. 43 и сл., о Ссудныхъ Казнахъ ст. 20 и сл. изд. 1903 г.), а въ прилож. къ прим. 1 ст. 1663 Законовъ Гражданскихъ о выдачѣ ссудъ содержателами ссудныхъ кассъ. Поскольку всѣ эти банкирскія установленія совершаютъ спекулятивныя сдѣлки, постолько они подлежатъ вѣдѣнію торгово-промышленнаго права. Исключенія не составляютъ ни государственныя установленія, ни общественныя, какъ напр. городскіе ломбарды (Папковъ, стр. 56, 58, 53, 54). Напротивъ того не принадлежатъ къ торговымъ предпріятіямъ ссудо-сберегательныя кассы служащихъ, сберегательныя кассы и сельскіе банки бывшаго удѣльнаго вѣдомства (Папковъ, стр. 59) и под.

3) Торговля товарная и банкирская представляется посредничествомъ въ обращеніи товаровъ, денегъ и кредита. Это обращеніе есть результатъ дѣятельности купца или банкира, который т. о. эксплуатируетъ свой трудъ, спекулируетъ не трудъ своихъ помощниковъ и на обращеніе товаровъ. Но рядомъ съ купцомъ и банкиромъ въ торговомъ оборотѣ выступаютъ такіе посредники, которые, не имѣя непосредственно дѣла съ товарами, содѣйствуютъ ихъ обращенію путемъ посредничества въ совершеніи сдѣлокъ принципами торговыхъ и банкирскихъ заведеній. Эти посредники также эксплуатируютъ трудъ и спекулируютъ на трудъ помощниковъ, но работаютъ они за чужой счетъ, приобрѣтаютъ и продаютъ для другихъ. Сюда принадлежатъ комиссіонеры. Они участвуютъ въ покупкѣ, продажѣ и др. сдѣлкахъ, результаты которыхъ падаютъ на другихъ. Но комиссіонеръ самъ и отъ своего имени заключаетъ для другого сдѣлку. Занимаясь такимъ посредничествомъ, какъ промысломъ, комиссіонеръ дѣлается купцомъ.

Въ п. 4 ст. 41 Уст. Суд. Торг. (1903 г.) въ числѣ торговыхъ оборотовъ значатся: дѣла по купеческимъ приказамъ о закупкѣ, продажѣ, перепродажѣ, перевозкѣ и поставкѣ товаровъ, или такъ называемыя дѣла комиссіонныя, экспедиціонныя и маклерскія. А въ Уставѣ Торговомъ (ст. 36, 40, 42) устанавливается порядокъ выдачи комиссіонеру довѣренности. Тѣмъ и другимъ закономъ косвенно признается самостоятельное положеніе комиссіонера, какъ дѣятеля торгово-промышленнаго оборота. Правда, Уст. Торг. сопоставляетъ комиссіонеровъ съ приказчиками. Но онъ дѣлаетъ это лишь потому, что способъ и форма выдачи довѣренности остаются одинаковыми, выдается ли довѣренность приказчику, комиссіонеру или повѣренному. Но если довѣренность, данная приказчику, фактически сближаетъ его права и обязанности по довѣренности съ правами и обязанностями по личному найму, то какого либо сближенія между этими разнородными функциями нельзя допустить относительно комиссіонера. И зако-

нодатель, исходя изъ соображеній о самостоятельности комиссіонера, противопоставляетъ его наемному приказчику, допуская въ ст. 46 Уст. Торг. (1903 г.) распространение на комиссіонера лишь тѣхъ правилъ о наемныхъ приказчикахъ, которые касаются отчетовъ, храненія и сбереженія товаровъ, наблюденія выгодъ и предостереженія отъ убытковъ.

Признавая комиссіонера за самостоятельнаго дѣятеля торгово-промышленнаго оборота, законодатель однако же нигдѣ не говоритъ объ основномъ моментѣ понятія комиссіи и комиссіонера — о совершении комиссіонеромъ сдѣлки, хотя и за чужой счетъ, но отъ своего имени. Судебная практика, не имѣя опредѣленныхъ указаній, обнаружила значительныя колебанія въ изъясненіи природы интересующей насъ сдѣлки. Такъ напр. въ рѣш. 1875 г. (№ 1983. Носенко I № 372) Сенатъ утверждаетъ, что юридическое отношеніе комиттента и комиссіонера предъ третьими лицами — контрагентами сего послѣдняго, бываетъ двоякаго рода, смотря по тому, договаривается ли съ ними комиссіонеръ отъ имени своего комиттента, или онъ договаривается на свое собственное имя. Но въ другихъ рѣшеніяхъ Сенатъ устанавливаетъ уже правильный и опредѣленный взглядъ на комиссіонера. Комиссіонеры — читаемъ мы напр. въ рѣш. 1880 г. № 970 (Носенко V № 110) — суть торговые лица, которые въ видѣ промысла за особое вознагражденіе (провизію) заключаютъ торговые сдѣлки собственнымъ именемъ, лично отъ себя, но только за счетъ препоручителя, обыкновенно неизвѣстнаго. И если заключается сдѣлка именемъ препоручителя, то таковая не будетъ уже комиссіонной.

Въ приведенномъ опредѣленіи понятія комиссіи и комиссіонера вызываетъ сомнѣніе лишь требованіе торгового характера препоручаемой сдѣлки. Т. о. выходитъ, что профессиональное совершеніе сдѣлокъ не торговыхъ не создаетъ понятія комиссіи. Для такого суженія означеннаго понятія нельзя найти основаній. Предпріятіе комиссіонера, разъ оно

имѣетъ видъ купеческаго, должно быть подчинено торгово-промышленному праву, независимо отъ сдѣлокъ, комиссіонеру поручаемыхъ. Эти сдѣлки могутъ и не быть торговыми, потому что торговое правоотношеніе возникаетъ не изъ препорученной сдѣлки, а изъ принятія порученія въ видѣ комиссіи.

Сенатъ иначе рѣшаетъ этотъ вопросъ, потому что онъ руководствуется при этомъ п. 4 ст. 41 Уст. Судопр. Торговаго (изд. 1903 г.).

Но здѣсь идетъ рѣчь не объ опредѣленіи торговыхъ свойствъ и торговой подсудности комиссіонеровъ, какъ профессиональныхъ посредниковъ, а о торговомъ свойствѣ и торговой подсудности отношенія, какое возникаетъ для купца, давшаго приказъ комиссіонеру, экспедитору или маклеру. Разъ этотъ купеческій приказъ имѣетъ въ виду закупку, перевозку и поставку товаровъ, онъ принадлежитъ къ торговымъ оборотамъ купца и подлежитъ вѣдѣнію Коммерческаго Суда. Т. о. въ п. 4 ст. 41 говорится о вспомогательномъ торговомъ дѣйствіи или, по терминологіи закона, объ оборотѣ, торговлѣ собственномъ (ср. п. 6).

Судебная практика упускаетъ изъ виду только что отмѣченное обстоятельство. Опредѣляя торговые свойства комиссіонера, она становится на точку зрѣнія комиттента, о подсудности иска къ которому только и говоритъ законъ. Такъ въ рѣш. 1875 г. № 1799 (Носенко II № 479 стр. 68) 4-й Департаментъ утверждаетъ, что сдѣлка, заключенная черезъ посредство комиссіонера или маклера съ частнымъ лицомъ, по отношенію къ сему послѣднему не будетъ обязательно торговой, потому лишь, что она заключена была съ торговымъ посредникомъ. Это вѣрно по существу и соответствуетъ закону. Но требованіе комиссіонера? Очевидно, что свойства этого требованія надо опредѣлять, исходя изъ характера дѣятельности самого комиссіонера. Между тѣмъ Сенатъ думаетъ, что отвѣтъ на этотъ вопросъ дается п. 4 ст. 41 и утверждаетъ, что подъ комиссіонною сдѣлкою, составляющей торговый оборотъ,

законъ понимаетъ посредничество въ покупкѣ и продажѣ (по купеческимъ приказамъ) товаровъ. Въ разбираемомъ Сенатомъ случаѣ посредничество истца, вознагражденіе за которое составляетъ предметъ его иска, касалось продажи дома отвѣтчика, т. е. продажи такого имущества, которое не можетъ быть признано товаромъ. При такомъ положеніи дѣла, заключаетъ Сенатъ: одно то обстоятельство, что истецъ именуетъ себя «коммиссіонеромъ», а отыскиваемое вознагражденіе называетъ «коммиссією» не можетъ придать сдѣлкѣ, изъ коей возникъ искъ, характеръ торговаго оборота (опр. 1893 г. № 1240 Гребн. и Добр. № 89). Но въ томъ и недоразумѣніе, что искъ возникъ не изъ продажи дома, а изъ договора коммисіи. Совершенно правильно ставитъ Сенатъ тотъ же вопросъ въ другомъ своемъ рѣшеніи (опр. 1896 г. № 163 Гребн. и Добр. № 90), гдѣ по поводу требованія посредникомъ вознагражденія за отказъ отъ сдѣлки по отдачѣ въ аренду имѣнія отвѣтчика онъ выставилъ положеніе, что никакого значенія для дѣла не можетъ имѣть и постоянная, въ видѣ промысла, посредническая дѣятельность истца; ибо торговый характеръ его дѣятельности, если бы таковой и можно было установить, не сообщаетъ этого же свойства дѣйствию отвѣтчика (давшаго порученіе), разъ это дѣйствіе, само по себѣ, не можетъ быть отнесено къ торговому обороту. Моментъ профессиональной дѣятельности коммиссіонера только и можетъ опредѣлить торговые свойства этой дѣятельности. (Уставъ о Прям. Нал. 1903 г. прил. II къ ст. 368 I, п. 6, 7).

До сихъ поръ говорилось о коммиссіонерствѣ, какъ самостоятельномъ торговомъ предпріятіи. Но коммиссія можетъ быть торговой и въ качествѣ вспомогательной сдѣлки. Такъ напр. коммиссія, принятая книжнымъ торговцомъ, будетъ для него сдѣлкой торговой (опр. Суд. Деп. 1890 г. № 919 Гребн. и Добр. № 46); то же самое надо сказать о коммисіи, принимаемой на себя банкиромъ.

Законъ говоритъ о коммиссіонной сдѣлкѣ одновременно съ маклерской; приказъ данный купцомъ коммиссіонеру или маклеру, будетъ для купца сдѣлкой торговой. Но если коммиссіонера, который занимается посредничествомъ, какъ своимъ промысломъ, слѣдуетъ считать купцомъ, то того же нельзя сказать про маклера: по дѣйствующему законодательству маклеръ-должностное лицо, которому торговля запрещена.

Такое же положеніе маклеры занимали и въ Германіи, но торговое уложеніе 1897 г. уничтожило институтъ должностныхъ маклеровъ, и сдѣлки маклера признало основными торговыми (§ 1 п. 7). Торговымъ маклеромъ это уложеніе называетъ того, кто, не находясь въ постоянныхъ отношеніяхъ съ определенной фирмой, профессионально посредничаетъ для другихъ по покупкѣ и продажѣ товаровъ или цѣнныхъ бумагъ, по страхованію, отправкѣ товаровъ, бодмерѣ, наймѣ кораблей и другимъ торговымъ сдѣлкамъ (ср. § 94).

Посредничество маклера заключается въ сближеніи контрагентовъ и завершается выдачей маклерской записки.

По германскому торговому уложенію 1897 г. къ числу основныхъ торговыхъ сдѣлокъ принадлежатъ и сдѣлки торговыхъ агентовъ (§ 1 п. 7). Законодатель считаетъ агента купцомъ, дѣятельность котораго заключается въ томъ, что, не состоя въ числѣ лицъ вспомогательнаго персонала, онъ находится въ постоянныхъ отношеніяхъ съ фирмой, посредничая въ торговомъ промыслѣ чужого предпріятія, или отъ чужого имени заключая сдѣлки, имѣя для того собственное предпріятіе (§ 84). По опредѣленію Сената, ссылающагося при этомъ на воззрѣнія торговаго міра, агентами почитаются лица торговыя, которыя въ видѣ промысла посредничаютъ и въ качествѣ посредниковъ заключаютъ, буде къ тому особо уполномочены, торговые сдѣлки и договоры чужимъ именемъ и за чужой счетъ по довѣренностямъ и приказамъ (рѣш. 1880 г. № 978. Носенко V № 110).

Германское уложение и Сенат дѣлають попытку разобратся въ разговорномъ языкѣ, употребляющемъ слово агентъ въ весьма различныхъ значеніяхъ. Эта попытка не могла быть вполне удачной по той причинѣ, что институтъ агентовъ до сихъ поръ не вполне выяснился и занимаетъ срединное мѣсто между приказчиками и купцами или между довѣренными и купцами. Содержаніе собственнаго заведенія склоняетъ къ признанію агента за купца. Но въ большинствѣ случаевъ агентъ стоитъ во главѣ філіалы, отдѣленія чужого предпріятія и выступаетъ въ качествѣ приказчика. Иногда агентурой называется у насъ и содержаніе справочныхъ конторъ. Владѣльцы такихъ агентуръ, какъ увидимъ дальше, должны считаться купцами. Но за то эти лица не подходятъ подъ понятіе агентовъ, устанавливаемое германскимъ закономъ: они не находятся въ отношеніяхъ съ одной или съ опредѣленными фирмами, а исполняютъ порученія, напр. по найму прислуги и под. всѣхъ, кто бы къ нимъ ни обратился.

4) Къ торговымъ дѣйствіямъ принадлежитъ перевозка. Ст. 2127 Зак. Гражд. (изд. 1900 г.) называетъ перевозку видомъ промышленности. Уставъ Судопр. Торг. изд. 1903 г. ст. 41 п. 3 считаетъ торговымъ оборотомъ торговую промышленность въ отправленіи кораблей. Уставъ о Прям. Налог. (изд. 1903 г.) въ ст. 366 говоритъ объ обложеніи перевозочныхъ предпріятій (прил. II къ ст. 368 разр. 2 п. 7 Уст. о Прям. Налог.) и всякаго рода подрядовъ, къ каковымъ по терминологіи Зак. Гражд. ст. 1738 принадлежитъ и перевозка людей и тяжестей, сухимъ путемъ и водою. Къ перевозочнымъ предпріятіямъ относится и содержаніе судовъ (опр. 4 Деп. 1897 № 1144 Гребн. и Добр. № 32). Подобно тому, какъ для торговаго свойства комиссіи нѣтъ нужды въ торговомъ характерѣ порученной сдѣлки, такъ и для признанія перевозчика купцомъ достаточно наличности перевозочнаго предпріятія, и совершенно безразлично, является ли предметомъ перевозки товаръ, домашнія вещи, или пассажиры (Зак. Гражд. ст. 1738. Опр. 4-го

Деп. 1895 г. № 934 Гребн. и Добр. № 33. Рѣш. С.-П.-Б. Ком. С. 1879 г. № 816. Носенко II № 493, иначе касс. рѣш. 1868 г. № 756). Какъ свойство перевозимыхъ предметовъ не вліяетъ на характеръ сдѣлки, такъ безразличны и способъ или средства перевозки. Торговой будетъ перевозка сухопутная, моремъ, рѣкой, въ вагонахъ, на параходахъ, на лошадяхъ, въ дилижансахъ, въ электрическихъ трамваяхъ и т. д. Въ частности къ профессиональнымъ перевозчикамъ должны быть отнесены и желѣзныя дороги, притомъ не только частныя, но и казенныя. Ни надзоръ правительства надъ желѣзными дорогами, ни тарифы, ни принудительное вступленіе дорогъ въ договоръ перевозки не измѣняютъ дѣла.

Къ перевозочному предпріятію примыкаетъ рядъ торговыхъ сдѣлокъ вспомогательныхъ, — страхованіе, ссуда, приобрѣтеніе (покупкой или наймомъ) подвижного состава, наемъ или покупка пароходовъ, вагоновъ, лошадей, содержаніе мастерскихъ, наемъ служащихъ и т. д. Въ морской и рѣчной перевозкѣ (содержаніе судовъ и пароходовъ) къ такимъ вспомогательнымъ сдѣлкамъ надо отнести построеніе, покупку, починку, наемъ кораблей и купеческихъ судовъ (Уст. Судопр. Торг. изд. 1903 г. ст. 41 п. 3)

5) Къ основнымъ торгово-промышленнымъ дѣйствіямъ принадлежитъ далѣе поклада въ товарныхъ складахъ. Такъ Уставъ о Прямыхъ Налогахъ изд. 1903 г. II прилож. къ ст. 368 разр. 2 п. 9 къ торговымъ предпріятіямъ причисляетъ элеваторы, а равно складочныя помѣщенія, какъ отдѣльныя предпріятія (ср. Уст. Торг. изд. 1903 г. ст. 775 сл.).

6) Къ основнымъ торговымъ дѣйствіямъ относится и страхованіе, называемое торговымъ въ отличіе отъ взаимнаго. По торговому страхованію страховщикъ беретъ на себя рискъ возмѣщенія убытковъ отъ опредѣленной опасности за опредѣленное вознагражденіе. Спекуляція и посредничество присущи только страхованію торговому или за премію и

чужды—взаимному, которое представляет собой товарищеское соглашение о взаимномъ покрытіи убытка.

Тотъ, кто профессионально занятъ принятіемъ на страхъ за премію, подлежитъ дѣйствию торгово - промышленнаго права.

Упоминаніе о морскомъ страхованіи имѣется въ п. 5 ст. 42 Уст. Суд. Торг. (1903), но здѣсь о морскомъ страхованіи говорится не какъ о сдѣлкѣ основной торговой, а какъ о вспомогательной для собственника торговаго или промышленнаго предпріятія, отдающаго на страхъ свой морской грузъ. Если бы въ указанной статьѣ имѣлось въ виду морское страхованіе съ точки зрѣнія страховщика, а не страхователя, то ничѣмъ нельзя было бы объяснить сопоставленіе его съ бодмереями и аваріей, которыя порождаютъ для купца торговые правоотношенія лишь по связи съ его промысломъ: сами по себѣ онѣ не могутъ создать понятія профессіи и предпріятія.

Но если морское страхованіе признается закономъ въ качествѣ хотя бы вспомогательной торговой сдѣлки, то о страхованіи сухопутномъ Уст. Суд. Торг. не говоритъ ни одного слова. Что же касается судебной практики, то она по данному вопросу обнаруживаетъ неустойчивость. Такъ въ опр. 1899 г. № 407 по д. Общ. Россія (Гребн. и Добр. № 76) Суд. Деп. высказываетъ положеніе, что торгово не только морское, но и сухопутное страхованіе. А въ опр. 1901 г. № 1921 по д. Общ. Саламандра. (Гребн. и Добр. № 721) проводится другая мысль, а именно, что страхованіе сухопутное по сущности своей не требуетъ примѣненія какихъ либо специальныхъ нормъ торговаго права, что содержаніе этой сдѣлки не представляетъ, само по себѣ, никакихъ данныхъ, по которымъ таковую сдѣлку слѣдовало бы считать торговой или торговлѣ свойственной, хотя бы предметъ страхованія составлялъ товаръ страхователя. Т. о. здѣсь Сенатъ воспроизводитъ лишь ту часть своей теоріи, въ которой сдѣлки счита-

ются торговыми сами по себѣ, и не вспоминаетъ о сдѣлкахъ, становящихся торговыми въ случаѣ профессиональнаго совершенія ихъ. Но для опредѣленія торговыхъ свойствъ страхованія, какъ сдѣлки профессиональной, Сенату слѣдовало обратиться не къ п. 5 ст. 42 Уст. Суд. Торг. (1903), трактующему о страхованіи, какъ сдѣлкѣ вспомогательной, а къ ст. 2127 Зак. Гражд. (изд. 1900 г.), по которой предпріятіями по промышленности обнимаются предпріятія по торговлѣ, по застрахованію и по перевозкамъ. Затѣмъ и въ Уставѣ о Прям. Налог. (изд. 1903 II прил. къ ст. 368 р. I п. 5 р. II п. 5) въ числѣ торговыхъ предпріятій называются страховыя безъ какого-либо различія отдаваемыхъ на страхъ предметовъ—будетъ ли то домашняя обстановка или товаръ, движимость или недвижимость, имущество или жизнь и здоровье, наконецъ, будетъ ли то страхованіе предметовъ морской торговли или сухопутной.

7) Къ числу торгово-промышленныхъ дѣйствій относится затѣмъ содержаніе фабрикъ, заводовъ и ремесленныхъ заведеній. Въ Уставѣ Судопр. Торговаго имѣется лишь косвенное указаніе на этого рода сдѣлки. А именно въ п. 2 ст. 41 говорится о торговлѣ при фабрикахъ и заводахъ. Очевидно, что здѣсь идетъ рѣчь о торговлѣ предметами, производимыми на фабрикѣ или заводѣ (ср. Уст. о Прям. Налог. изд. 1903 г. стр. 419). Но законъ, отличая торговлю фабричную отъ купеческой, какъ бы указываетъ на отношеніе ея къ фабричному или заводскому предпріятію.

Уставъ о Промышленности изд. 1895 г. въ прим. къ ст. 67 говоритъ, что содержаніе фабрикъ и заводовъ всякаго рода причисляется къ торговымъ дѣйствіямъ и производится либо безъ платежа сбора, либо съ платежомъ онаго. Выше уже указано было, въ какомъ смыслѣ это примѣчаніе можетъ считаться отмѣненнымъ. Но признаніе за фабричной, заводской, ремесленной промышленностью характера, который побуждаетъ законодателя подчинять возникающія здѣсь право-

отношенія особому праву, мы можемъ найти и въ Уставѣ о Прямыхъ Налогахъ изд. 1903 г. По ст. 412 отдѣльнымъ промышленнымъ заведеніемъ (фабрикою, заводомъ, ремесленнымъ заведеніемъ или мастерскою и т. п.) признается одно или нѣсколько закрытыхъ или открытыхъ помѣщеній, находящихся въ одной чертѣ фабричнаго или заводскаго устройства и состоящихъ между собою, по роду производства, въ непосредственной связи. Но наиболѣе опредѣленное указаніе на содержаніе фабрикъ и разныхъ мануфактурныхъ заведеній, какъ дѣйствіе торгово-промышленное, мы имѣемъ въ ст. 1238 Законовъ Гражданскихъ (изд. 1900 г.). Въ этой статьѣ устанавливается особый порядокъ наслѣдованія въ названныхъ предпріятіяхъ, и на держателей фабрикъ и разныхъ мануфактурныхъ заведеній распространяются правила, постановленныя въ ст. 13—20 приложения къ примѣчанію 1 сей (1238) статьи и въ Уставѣ Торговомъ (по изд. 1903 г. ст. 64—66)—для охраненія отъ разстройства торговыхъ заведеній вообще въ случаѣ смерти владѣльца.

Какъ уже сказано, торгово-промышленнымъ дѣйствіемъ разсматриваемой группы является содержаніе фабрики, завода или ремесленного заведенія. Содержатель спекулируетъ здѣсь на чужой трудъ, приобретаая право на него по договору личнаго найма и выполняя сдѣланный ему заказъ, или подвергая переработкѣ купленный самимъ матеріалъ. Къ этой категоріи сдѣлокъ не относится содержаніе фабрикантами конторъ для раздачи черезъ приказчиковъ (такъ называемыхъ мастерковъ) ткачамъ пряжи и полученія отъ нихъ выработанныхъ тканей. Это самостоятельная дача или передача даннаго заказа, и содержаніе такой конторы будетъ вспомогательнымъ торговымъ дѣйствіемъ, или же конторы эти должны считаться самостоятельными посредническими предпріятіями.

Законъ долженъ установить лишь принципіальные признаки, по которымъ обрабатывающая промышленность, какъ спекуляція на чужой трудъ, должна быть подчинена особому

торгово-промышленному праву. Подчиненіе же отдѣльныхъ ея отраслей должно быть предоставлено суду. Исходя изъ наиболѣе употребительнаго подраздѣленія обрабатывающей промышленности, слѣдуетъ признать за торгово-промышленныя дѣйствія слѣдующіе виды хозяйственной дѣятельности.

Прежде всего сюда надо отнести производство пищевыхъ продуктовъ, мукомольное производство. Административная практика уравниваетъ мельницы съ фабричными и заводскими заведеніями (Папковъ стр. 451, 50, 16).

Далѣе сюда относится производство хлѣбопекарное, крахмальное и конфетное, табачное, винокуренное и водочное. (опр. 1894 г. № 1068 по д. Южно-Русск. Винок. Тов. Гребн. и Добр. № 6). Сюда же принадлежатъ сдѣлки по производству пива, уксуса, искусственныхъ минеральныхъ водъ.

Къ обрабатывающей промышленности относится и строительное дѣло, камнетесное, кирпичное, извѣстковое, гипсовое, цементное, асфальтовое. (Гребн. и Добр. № 4) толевое и др. (Папковъ, 4). Предприниматель спекулируетъ въ этихъ производствахъ на трудъ каменщиковъ, плотниковъ, кровельщиковъ, маляровъ, чернорабочихъ и т. д.

Къ торгово-промышленнымъ предпріятіямъ надо отнести и горные заводы. Судебная практика не признавала несостоятельность горнаго заводчика торговой на томъ основаніи, что горный заводчикъ не обязанъ снабжать себя купеческимъ или промысловымъ свидѣтельствомъ¹⁾. Въ настоящее время эта мотивировка должна отпасть, такъ какъ по дѣйствующему Уставу о Прям. Налогахъ изд. (1903 г.) промысловому обложенію подлежатъ и горнозаводскія предпріятія (ст. 366). Фабрики и заводы металлическія (ср. Папковъ, 169—170), машиностроительныя, керамическія, по обработкѣ волокнистыхъ

¹⁾ Мартенсъ. Опытъ комментарія русскаго торговаго права на основаніи рѣшеній судебныхъ мѣстъ Россійской Имперіи. СПб. 1880 г. Т. II. стр. 102.

веществъ, кожевенныя, шорныя, заведенія скорняжныя и сапожныя, химическія производства, механическія (научныя и музыкальные инструменты), производство деревянныхъ и соломённыхъ и др. товаровъ, писчебумажное и под., полиграфическая промышленность, куда относится словолитное производство, типографское дѣло, литографія, фотографія, ксилографія и т. п. (опр. Суд. Деп. 1900 № 2328. Гребн. и Добр. № 62. Ср. касс. рѣш. 1890 № 35)—все это предпріятія торгово-промышленныя.

Основная сдѣлка обрабатывающей промышленности—заказъ, для исполненія котораго фабрикантъ, заводчикъ и ремесленникъ спекулируетъ на чужой трудъ, пріобрѣтаетъ здания, машины, матеріалъ и т. д. Всѣ направленные на это вспомогательныя операціи, будутъ для предпринимателя торгово-промышленными. Что касается въ частности покупки фабрикантомъ матеріаловъ, которые онъ подвергаетъ переработкѣ, а затѣмъ и отчужденіе ихъ въ переработанномъ видѣ, то эти сдѣлки будутъ вспомогательными даже и въ томъ случаѣ, когда торговля фабриканта сама по себѣ является купеческимъ предпріятіемъ. Для трактованія фабриканта еще и купцомъ, какъ то дѣлаетъ Сенатъ (касс. рѣш. 1868 г. № 404) нѣтъ практическаго интереса, такъ какъ онъ и по первому своему званію (фабриканта) подчиняется всѣмъ обязанностямъ и имѣетъ всѣ права, установленныя между прочимъ и для купца.

8) Къ торгово-промышленнымъ дѣйствіямъ принадлежатъ и издательство, т. е. спекулятивное посредничество между авторомъ и публикой, которая, благодаря дѣятельности издателя, получаетъ твореніе автора въ видѣ книги, нотъ и т. п. Но механическое воспроизведеніе рукописи совершаетъ типографъ, съ которымъ вступаетъ въ самостоятельную сдѣлку издатель, если онъ не имѣетъ собственной типографіи. Здѣсь идетъ рѣчь только о самостоятельномъ издательскомъ предпріятіи, такъ какъ если издательская дѣятельность соеди-

няется съ книжной торговлей, то въ квалификаціи ея, какъ особаго предпріятія, нѣтъ надобности: издательскій договоръ будетъ торговымъ для книгопродавца въ качествѣ сдѣлки вспомогательной къ его основному промыслу. Дѣйствующее законодательство считаетъ издательство торговымъ предпріятіемъ. Уставъ Торговый въ ст. 57 по изд. 1903 г. предусматриваетъ составленіе обществъ для изданія книгъ. Судебная практика причисляетъ къ торговымъ дѣйствіямъ изданіе газетъ и журналовъ (опр. 4 Деп. 1897 г. № 1348, Суд. 1900 г. № 490, Гребн. и Добр. № 65).

9) Перечисленные основныя торговыя и промышленныя дѣйствія далеко не исчерпываютъ всего содержанія торгово-промышленнаго права. Компетенція его распространяется на многочисленный рядъ предпріятій, которыхъ невозможно исчерпать, да въ этомъ нѣтъ и надобности. Ст. 2127 Зак. Гражд. изд. 1900 г., перечисливъ предпріятія по торговлѣ, по застрахованію, по перевозкамъ, добавляетъ: и вообще по какой бы то ни было промышленности. Какъ мы видѣли въ томъ же смыслѣ высказался и Сенатъ, который подъ торговыми оборотами разумѣетъ вообще исполненіе такого рода дѣйствій, которыя, по предмету своему, хотя и не являются торговыми, но становятся таковыми вслѣдствіе того, что производятся въ видѣ постоянного занятія, въ видѣ промысла (опр. 4 Деп. 1895 г. № 1076 по д. Гальперина, Гребн. и Добр. № 3).

Среди различнаго рода посредническаго предпринимательства надо отмѣтить раньше всего предпринимательство по постройкѣ различнаго рода зданій. Кто занимается выстройкой, какъ постояннымъ промысломъ, тотъ долженъ быть подчиненъ дѣйствію торгово-промышленнаго права. Основной сдѣлкой этого рода предпріятій будетъ подрядъ (ст. 1737 Зак. Гражд. изд. 1900). Сдѣлками вспомогательными для подрядчика надо считать наемъ рабочихъ, покупку матеріала и т. п.

Результатомъ работы подрядчика будетъ недвижимость. И тѣмъ не менѣе даже съ традиціонной точки зрѣнія, исключаящей недвижимость изъ торговаго оборота, подрядчикъ будетъ субъектомъ торгово-промышленнаго права, такъ какъ предметомъ его спекуляціи будетъ не недвижимость, а чужой трудъ. Покупка же матеріала и отчужденіе его въ переработанномъ видѣ можетъ быть для подрядчика лишь вспомогательной торгово-промышленной сдѣлкой. Если результатъ дѣятельности подрядчика не оказываетъ вліянія на характеръ сдѣлки подряда, то надо признать безразличнымъ и то или иное назначеніе строящагося зданія. Постройка помещенія для торговли или фабрики будетъ по отношенію къ купцу вспомогательной торгово-промышленной сдѣлкой и наоборотъ—не будетъ торговой сдѣлки съ подрядчикомъ о постройкѣ жилого дома—для купца или не-купца, хотя бы строящійся домъ предназначался для отдачи внаемъ. Но для профессиональнаго подрядчика сдѣлка подряда торгова во всякомъ случаѣ.

Къ торгово-промышленнымъ дѣйствіямъ надо причислить и театральную антрепризу (колебанія практики—Гребн. и Добр. № 67 и 95) содержаніе аптекъ, городскихъ желѣзнодорожныхъ станцій, мебелированныхъ комнатъ, ресторановъ и гостиницъ, библіотекъ, парикмахерскихъ, устройство и эксплуатацію водоснабженія, освѣщенія, канализаціи, ассенизаціи и т. д., содержаніе различнаго рода справочныхъ конторъ и агентства.

Указанія на эти и подобныя имъ предпріятія имѣются въ Уставѣ о Прямыхъ Налогахъ, а также въ судебной и административной практикѣ (для первой см. Гребн. и Добр. для второй—Папковъ).

10) Распространеніе области торгово-промышленнаго права на добывающую промышленность, сельское и лѣсное хозяйство представляетъ особенный интересъ какъ по важности указанныхъ отраслей промышленности, такъ и въ виду прочно установившихся традицій, въ силу которыхъ эксплуатація

силъ природы исключаетъ посредничество и тѣмъ самымъ торговый характеръ предпріятія.

Такой взглядъ на добывающую промышленность совершенно понятенъ, если предметомъ торговаго права считать лишь торговлю въ настоящемъ смыслѣ этого слова. Но, если принять во вниманіе, что подъ дѣйствіе особаго права подводится фабричная и заводская промышленность, то исключеніе добывающей промышленности окажется уже не достаточно обоснованнымъ. Какъ мы знаемъ, фабричная и заводская промышленность причисляются къ предпріятіямъ, регламентируемымъ особымъ правомъ на томъ основаніи, что онѣ являются капиталистическими хозяйствами, эксплуатируютъ чужой трудъ и ведутся на купеческихъ началахъ. Если всѣ эти элементы на лицо и въ предпріятіи добывающей или сельско-хозяйственной промышленности, то надо подыскать особыя основанія для исключенія ихъ изъ области дѣйствія торгово-промышленнаго права.

А такъ какъ достаточныхъ основаній для этого нѣтъ, то новѣйшія законодательства считаютъ совершенно возможнымъ распространить дѣйствіе торговаго права на добывающую промышленность, разъ только она ведется на купеческихъ началахъ (ср. швейцарскій союзный законъ объ обязательствахъ 1881 г. ст. 865 сл.; итальянск. торг. улож. 1882 г. ст. 4; германск. торгов. улож. 1897 г. § 2 и *Denkschrift zu d. Entwurf.*, 7).

Дѣйствующее русское законодательство съ фискальной точки зрѣнія признаетъ торгово-промышленный характеръ за горными промыслами, которые оно ставитъ рядомъ съ рыбными и другими промышленными предпріятіями. Но судебная практика безусловно исключаетъ изъ торговыхъ дѣйствій горный промыселъ и золотопромышленность. Сенатъ полагаетъ, что золотопромышленность по самому свойству и приѣмамъ не можетъ быть отнесена къ предпріятіямъ торговымъ (опр. Суд. Деп. 1898 по д. Шанявскихъ, Гребн. и Добр. № 85).

Сенатъ не счелъ за торговое предпріятіе и эксплуатацію каменноугольныхъ шахтъ (опред. 4 Деп. 1895 г. № 1076, Гребн. и Добр. № 3). Прав. Сенатъ по Гражд. Касс. Департ. 21 января 1905 г. (Право 1904 г. № 7, стр. 452. См. и Папковъ 98) призналъ, что золотопромышленность не относится къ области промышленности обрабатывающей.

Что касается сельского и лѣсного хозяйства, то взятое само по себѣ, оно не подпадаетъ подъ дѣйствіе торгово-промышленнаго права. По общему правилу даже крупное сельское хозяйство ведется на иныхъ началахъ, чѣмъ торговля. Однако же отрицать всякую возможность такой-же постановки сельскохозяйственнаго дѣла, какую мы видимъ въ горномъ промыслѣ, даже въ обрабатывающей промышленности, нельзя. Во всякомъ случаѣ не можетъ подлежать спору, что въ связи съ сельскимъ и лѣснымъ хозяйствомъ могутъ находиться предпріятія, въ торгово-промышленномъ характерѣ которыхъ сомнѣваться нельзя. Принимая во вниманіе это послѣднее обстоятельство, германскій законодатель распространилъ дѣйствіе торгового права на подсобные сельскохозяйственные промыслы, предоставивъ сельскому хозяину право, если онъ пожелаетъ, зарегистрировать такое подсобное предпріятіе въ торговый реестръ (§ 3).

Здѣсь имѣются въ виду промыслы, занимающіе среднее мѣсто между сельскимъ хозяйствомъ и индустріей. Къ числу такихъ подсобныхъ промысловъ можно отнести напр. скупку скота и перепродажу его послѣ откармливанія, добываніе и продажу масла, закупку хлѣба для перепродажи его вмѣстѣ съ добытымъ въ хозяйствѣ и т. п. Названные промыслы какъ бы расширяютъ сельско-хозяйственное дѣло. Но въ обстановкѣ этого послѣдняго возможны и такіе побочные промыслы, которые уже представляются до извѣстной степени самостоятельными и не могутъ считаться только расширеніемъ сельского хозяйства. Таковы напр. заводы винокуренные, кирпичные, гончарные, крахмальные, маслодѣльные

и сыроварни, лѣсопильны, вѣтряныя мельницы, водяныя, крупорушки, сукновальни, маслобойни и т. п. (ср. 371 ст. п. 20 Уст. о Прям. Налог. изд. 1903). Указанныя предпріятія близко подходятъ къ фабрикамъ и заводамъ (иначе: Гребн. и Добр. № 30 и Папковъ, 187); они ведутся при помощи наемнаго труда и требуютъ восполненія добываемаго въ имѣніи матеріала (картофель, дерево, глина, молоко и т. д.) покупнымъ.

II. Торгово-промышленный вспомогательный персоналъ.

I. Наемъ приказчиковъ.

Вторую категорію субъектовъ торгово-промышленнаго права составляютъ помощники владѣльца предпріятія, т. е. лица, которыя дѣйствуютъ за счетъ и отъ имени своего принципала, находясь въ болѣе или менѣе постоянныхъ отношеніяхъ къ его предпріятію. Къ вспомогательному персоналу не относятся случайные помощники, каковъ напр. адвокатъ, ведущій дѣло купца или промышленника, или комиссіонеръ, совершающій для купца сдѣлку, агентъ, если онъ имѣетъ самостоятельное дѣло, частный маклеръ.

Торгово-промышленные помощники по роду оказываемыхъ услугъ, по занимаемому ими общественному и экономическому положенію распадаются на значительное число группъ. Въ сухопутной торговлѣ наибольшее значеніе имѣютъ приказчики-главные и ихъ помощники, обслуживающіе публику и совершающіе отъ имени купца различныя сдѣлки; къ нимъ примыкаютъ и имѣютъ особенное значеніе въ оптовой торговлѣ—бухгалтеры, кассиры, конторщики; наименьшее значеніе въ торговлѣ принадлежитъ низшимъ торговымъ служащимъ, исполняющимъ механическія работы по поддержанію порядка и чистоты въ магазинахъ, по укупоркѣ, развозкѣ и разноскѣ товаровъ. Въ морской торговлѣ дѣйствуютъ шкипера, штурманы и корабельные служители. Въ фабричной, заводской и ремесленной промышленности руководящая

роль принадлежитъ завѣдующимъ или управляющимъ, техническая часть—особымъ техникамъ, а исполнительный трудъ лежитъ на многочисленномъ классѣ рабочихъ.

Услуги всѣхъ перечисленныхъ лицъ требуютъ или спеціальнаго образованія, или простой технической подготовки; то предполагаютъ инициативу и самостоятельность, то являются чисто-механическими; обладаютъ характеромъ услугъ купеческихъ или же являются конторскими или даже приближаются къ работамъ домашней прислуги; то представляются чисто-фактическими, то выступаютъ въ видѣ актовъ юридическихъ.

Торгово-промышленные помощники оказываютъ принципалу услуги; они обязываются къ тому по договору личнаго найма. На основаніи этого договора принципалъ даетъ своимъ помощникамъ приказанія исполнять тѣ или другія работы. Въѣрая служащимъ свое имущество, принципалъ—кромѣ того—поручаетъ имъ совершеніе тѣхъ или другихъ имущественныхъ актовъ, распоряженіе тѣми или другими предметами-товарами, матеріалами, орудіями производства, деньгами. Поэтому договоръ объ услугахъ по общему правилу сопровождается договоромъ порученія на совершеніе тѣхъ или иныхъ фактическихъ или юридическихъ актовъ.

Но совершая по порученію принципала юридическіе акты, его помощники сталкиваются съ третьими лицами, которыя должны быть увѣренны въ существованіи порученія на совершеніе помощникомъ сдѣлокъ отъ имени и за счетъ своего принципала. Въ этихъ видахъ порученіе и довѣренность на совершеніе юридическихъ актовъ должны быть облечены въ ту или иную внѣшнюю форму, которая легитимировала бы данное лицо, какъ представителя владѣльца предпріятія.

Наемъ, порученіе и довѣренность въ различныхъ комбинаціяхъ связываютъ принципала съ его вспомогательнымъ персоналомъ. Договоръ личнаго найма мыслимъ безъ порученія совершать юридическіе акты; но довольно часто, а въ торговлѣ даже обычно эти два отношенія слиты; а наемъ

услугъ безъ порученія совершать фактическія дѣйствія и не мыслимы. Порученіе можетъ быть дано лицу, постороннему для даннаго предпріятія; но, какъ уже было замѣчено, такое лицо не принадлежитъ къ вспомогательному персоналу. Если выступленіе въ качествѣ представителя не предполагаетъ безусловно личнаго найма, то съ другой стороны оно не мыслимо безъ порученія и внѣшняго проявленія довѣрія, даннаго на совершеніе юридическихъ дѣйствій.

Изъ сказаннаго очевидно, что нельзя распредѣлить помощниковъ принципала на двѣ категоріи — представителей или довѣренныхъ и торговыхъ служащихъ или фактическихъ помощниковъ; эти двѣ функціи сливаются. По ст. 5 Устава Торговаго (изд. 1903 г.) приказчики исполняютъ торговыя порученія по договору о наймѣ и притомъ, по усмотрѣнію хозяина, снабжаются довѣренностями и кредитными письмами. Но какъ само собой разумѣется, при опредѣленіи взаимоотношеній между принципаломъ и его помощникомъ, эти отношенія должны быть расчленяемы по категоріямъ найма, порученія и довѣренности.

Раздѣлъ первый Устава Торговаго посвященъ вопросу о наймѣ приказчиковъ и торговыхъ порученіяхъ. Здѣсь содержится рядъ нормъ, отмѣняющихъ или измѣняющихъ постановленія Законовъ Гражданскихъ о личномъ наймѣ (ст. 2201 и слл. изд. 1900 г.). Кого же законъ считаетъ приказчиками? По ст. 3 Устава Торговаго приказчикомъ называется всякій, кто или управляетъ торговыми дѣлами своего хозяина, или только исполняетъ его порученія въ теченіе опредѣленнаго времени.

Если законъ говоритъ объ исполненіи торговыхъ порученій, то значитъ онъ не считаетъ приказчиками завѣдующихъ фабриками, заводами, ремесленными заведеніями. Тѣмъ болѣе подѣ понятие приказчиковъ не подойдутъ фабричныя рабочіе, для которыхъ въ Уставѣ о Промышленности имѣются особыя постановленія. Что законъ не считаетъ приказчиками лицъ,

принадлежащихъ къ экипажу торговыхъ судовъ, очевидно изъ того, что опредѣленію отношеній этихъ лицъ къ принципалу-судохозяину посвящена особая глава Устава Торговаго.

Законъ говоритъ о торговыхъ порученіяхъ, а въ Законахъ Гражданскихъ указано, что ст. 3 и слл. Устава Торговаго (изд. 1903 г.) имѣютъ въ виду купеческихъ приказчиковъ (прим. къ ст. 2201). Слѣдовательно подѣ дѣйствіе нормъ Устава Торговаго не подпадутъ конторщики, бухгалтеры и кассеры — они состоятъ при конторѣ купца (см. ст. 38 Устава Судопр. Торгов. изд. 1903 г.) и тѣмъ противопоставляются купеческимъ приказчикамъ, работающимъ въ магазинѣ. Этимъ и разрѣшаются колебанія судебной практики, то считающей приказчиками лишь тѣхъ, дѣятельность которыхъ носить юридическій характеръ, то приравнивающей къ приказчикамъ бухгалтеровъ. Нельзя однако же не указать на неустойчивость терминологіи самого закона. Ст. 13 Устава Торговаго (изд. 1903 г.), одинаково говорящая о работахъ приказчика въ лавкѣ и конторѣ, и ст. 30, трактующая объ отдачѣ родителями дѣтей въ конторы и лавки для наученія торговлѣ и бухгалтеріи, — могутъ вызвать нѣкоторое сомнѣніе въ правильности установленнаго ограниченія.

По ст. 4 Устава Торговаго (изд. 1903 г.) приказчики раздѣляются на два класса; къ первому принадлежатъ главные приказчики, ко второму — ихъ помощники и другіе торговые служащіе. Буквальный смыслъ статьи какъ будто бы говоритъ, что подѣ дѣйствіе нормъ о наймѣ приказчиковъ подпадаютъ и низшіе торговые служащіе, напр. посыльные, возчики, упаковщики, швейцары и т. п. Но ст. 4 не можетъ быть придаваемо столь широкое значеніе по двумъ причинамъ. Во первыхъ статьи Устава Торговаго по своему содержанію въ большинствѣ случаевъ совершенно не примѣнимы къ опредѣленію отношеній между купцомъ и низшими служащими. Во вторыхъ — для такихъ низшихъ торгово-промышленныхъ служащихъ имѣются нормы въ Законахъ Гражданскихъ.

Такъ по ст. 2201 этихъ законовъ (изд. 1900 г.) личный наемъ можетъ быть для отправленія земледѣльческихъ, ремесленныхъ, фабричныхъ и заводскихъ работъ, торговыхъ и прочихъ промысловъ. Въ примѣчаніи къ процитированной статьѣ указано, что правила о наймѣ купеческихъ приказчиковъ, корабельщиковъ или судовщиковъ, корабельныхъ служителей, водоходцевъ и лопмановъ изложены въ Уставѣ Торговомъ. Слѣдовательно правиламъ о личномъ наймѣ, изложеннымъ въ Законахъ Гражданскихъ подчиняются — за указанными въ примѣчаніи перечисленіями — всѣ остальные помощники купцовъ, заводчиковъ, фабрикантовъ, ремесленниковъ и др. промышленниковъ.

Членамъ семейства, записаннымъ въ одно купеческое свидѣтельство, выданное на имя начальника семейства, дозволяется заниматься торговыми дѣлами его и исполнять по онымъ обязанности приказчиковъ перваго или втораго класса по данной имъ отъ начальника семейства довѣренности, безъ свидѣтельства на производство личныхъ промысловыхъ занятій и безъ договора о наймѣ (ст. 538 Зак. о Состоян. изд. 1899 г.; V прил. къ ст. 368 Уст. о Прим. Налог. изд. 1903 г.; ст. 8 Уст. Торг. изд. 1903 г.). Члены купческаго семейства лишь исполняютъ обязанности приказчиковъ, не связаны съ принципаломъ отношеніями личнаго найма, слѣдовательно они не подлежатъ дѣйствію нормъ о наймѣ приказчиковъ, за исключеніемъ правила объ отчетности.

Не подходятъ подъ категорію приказчиковъ, а потому и не подлежатъ дѣйствію Устава Торговаго члены правленія товарищества или директора, если они выступаютъ въ этомъ званіи не по договору найма, а по избранію. Это представители, полномочія которыхъ вытекаютъ не изъ договора порученія, а основываются на законѣ, и которые отношеніями найма съ товариществомъ не связаны. Уставъ о Прим. Налог. (прил. V къ ст. 368 изд. 1903 г.) однакоже облагаетъ ихъ промысловымъ налогомъ на равнѣ съ лицами, входя-

щими въ составъ правленія, совѣтовъ, учетныхъ и наблюдательныхъ комитетовъ и ревизіонныхъ комиссій — по найму. Но съ точки зрѣнія опредѣленія отношеній директоровъ къ товариществу такое уравненіе избранныхъ съ нанятыми не можетъ быть принято, въ виду различія основаній, на которыхъ означенныя отношенія покоятся. Что касается нанятыхъ директоровъ и вообще распорядителей товариществъ, то согласно ст. 2 и 3 Уст. Торг. надо признать приказчиками тѣхъ изъ нихъ, которые управляютъ дѣлами товарищества, занимающагося торговыми дѣлами. Напротивъ того подъ понятіе приказчиковъ нельзя подвести директоровъ страховыхъ обществъ, обществъ транспортированія и т. д. (ср. ст. 2127 Зак. Граж. изд. 1900 г.).

Подъ понятіе приказчиковъ не подойдутъ комиссіонеры, такъ какъ они совершаютъ торговыя сдѣлки отъ своего имени, поэтому являются самостоятельными купцами. Какъ уже было указано, Уставъ Торговый говоритъ за одно о выдачѣ торговой довѣренности повѣреннымъ, приказчикамъ и комиссіонерамъ (ст. 36 изд. 1903 г.); распространяетъ на всѣхъ уполномоченныхъ довѣренностями и въ томъ числѣ на комиссіонеровъ правила о наемныхъ приказчикахъ — въ разсужденіи отчетовъ, храненія и сбереженія товаровъ, наблюденія выгодъ и предостереженія отъ убытковъ хозяина (ст. 46). Но законъ отнюдь не считаетъ комиссіонеровъ приказчиками и не можетъ этого дѣлать, такъ какъ они не находятся въ отношеніи найма съ комиттентомъ.

Подъ понятіе приказчика не подойдетъ и агентъ въ томъ смыслѣ самостоятельнаго купца, о которомъ была уже рѣчь. Но было такъ же указано, что въ дѣловомъ оборотѣ агентами называютъ не только самостоятельныхъ купцовъ, а также и лицъ, завѣдующихъ отдѣленіями купца, торговаго учрежденія и общества. Судебная практика, знающая какъ мы уже видѣли, агентовъ — самостоятельныхъ купцовъ, отличаетъ отъ нихъ агентовъ — приказчиковъ, къ которымъ должны

быть примѣняемы положенія Устава Торговаго (Носенко, Уст. Торг. ст. 26, § 6).

Въ своемъ мѣстѣ указано было, что по дѣйствующему праву маклеры — суть должностныя лица. Поэтому ихъ нельзя считать купцами, но потому же они и не-приказчики. Аналогичное положеніе занимаютъ довѣренныя на хожденіе по таможенному производству дѣла (Уст. Торг. изд. 1903 г. ст. 47—54). Такіе ходатаи не состоятъ на службѣ у какого либо купца, въ отношеніяхъ личнаго найма ни къ кому не находятся, а исполняютъ порученія всѣхъ, кто къ нимъ обращается. Положеніе ходатаевъ по таможеннымъ дѣламъ характеризуется тѣмъ, что ихъ дѣятельность находится подъ контролемъ Общаго Присутствія Департамента Таможенныхъ Сборовъ (ст. 50).

Обратимся затѣмъ къ изученію договора найма приказчиковъ. Наниматься въ приказчики согласно Законамъ Гражданскимъ не могутъ несовершеннолѣтніе дѣти безъ позволенія родителей или опекуновъ, жены безъ позволенія мужей (ст. 2202 по изд. 1900 г.). Не могутъ быть отданы въ наемъ дѣти родителями, жены мужьями, безъ собственнаго ихъ согласія; но родителямъ не запрещается отдавать дѣтей въ ученіе на опредѣленные сроки (ст. 2203. См. ст. 30 и 31 Устава Торговаго изд. 1903 г.). Запрещается нанимать и держать въ услуженіи и работѣ людей, не имѣющихъ узаконенныхъ видовъ, въ тѣхъ случаяхъ, когда таковыя закономъ требуются (ст. 2204). Въ правѣ наниматься приказчиками ограничены евреи виѣ черты постоянной осѣлости (но см. Уставъ о Паспортахъ изд. 1903 г. ст. 5, 12 и 17 прилож. къ ст. 68; правила 11 августа 1904 г. п. 8); евреи не могутъ быть сидѣльцами въ винныхъ лавкахъ.

Срокъ, на который совершается наемъ приказчика, опредѣляется соглашеніемъ, которое можетъ датировать окончаніе службы приказчика опредѣленнымъ моментомъ или прекращеніемъ фирмы (рѣш. 4 Деп. 1878 г. № 20 Носенко III г.

130). Но согласно общему закону (Зак. Гражд. 2214 изд. 1900 г.) этотъ срокъ не можетъ простираться долѣе пяти лѣтъ а также не можетъ онъ простираться далѣе опредѣленнаго паспортомъ или видомъ; въ противномъ случаѣ договоръ считается недѣйствительнымъ (ст. 2216 Зак. Гражд.). Ст. 41 Устава Торговаго постановляетъ, что купцы могутъ давать довѣренности своимъ приказчикамъ на одинъ, на два и на три года. Само собой разумѣется, что отсюда нельзя дѣлать какихъ либо заключеній о срокѣ найма, такъ какъ по ст. 5 Устава Торговаго приказчики могутъ исполнять торговые порученія и безъ письменныхъ довѣренностей, о которыхъ говоритъ 41 статья.

Служащіе подлежатъ личному промысловому обложенію. Такъ входящіе по найму (равно какъ и по избранію) въ составъ правленій, совѣтовъ, учетныхъ и наблюдательныхъ комитетовъ и ревизіонныхъ комиссій за каждые сто рублей получаемаго ими вознагражденія уплачиваютъ два рубля. Инспекторы и агенты страховыхъ обществъ, пароходныхъ и другихъ транспортныхъ предпріятій, а также кредитныхъ учрежденій уплачиваютъ отъ 10 до 35 рублей, смотря по мѣсту дѣятельности. Приказчики I класса и вообще лица, завѣдывающія, на правахъ приказчиковъ, подлежащими платежу государственнаго промысловаго налога торговыми или промышленными предпріятіями, либо отдѣльными отраслями или частями оныхъ уплачиваютъ — смотря по разряду и по мѣстности — отъ 2 рублей до 35 рублей въ годъ. Странствующие приказчики или коми-вожеры, принимающіе заказы на издѣлія и товары и торгующіе ими по образцамъ, за счетъ своихъ довѣрителей, подлежатъ налогу въ 50 рублей. Приказчики II класса, не завѣдывающіе самостоятельно торговыми или промышленными предпріятіями, либо отдѣльными отраслями или частями оныхъ, а состоящіе помощниками хозяевъ или приказчиковъ I класса, въ возрастѣ старше 17 лѣтъ, уплачиваютъ, смотря по разряду, къ которому принад-

лежитъ предпріятіе, 4 или 6 рублей (прилож. V ст. 368 Устава о Прям. Налог. изд. 1903 г.).

Торговые служащіе, не удовлетворяющіе условіямъ приказчиковъ I и II класса, промысловому обложенію не подлежатъ.

Въ какой формѣ совершается договоръ найма приказчиковъ? Какія права и обязанности возникаютъ для купца и приказчика изъ этого договора?

Дѣйствующее законодательство не даетъ отвѣтовъ на эти вопросы, или даетъ такіе, которые совершенно не соответствуютъ современному правовозрѣнію, потребностямъ и справедливымъ запросамъ торговыхъ служащихъ. И этому нельзя удивляться, если принять во вниманіе, что сохраняющее формальную силу законодательство о приказчикахъ возникло въ 18 вѣкѣ, въ эпоху семейно-крѣпостныхъ отношеній. Договоръ найма приказчиковъ пережилъ тѣ же историческія стадіи, какія прошелъ договоръ личнаго найма вообще. Семейно-правовой характеръ долгое время составлялъ основную черту личнаго найма. Лишь въ 19 вѣкѣ, съ измѣненіемъ экономическихъ и социальныхъ условій, въ эти семейныя отношенія, связывающія нанимателя и нанявшагося, вмѣшивается государственная власть съ цѣлью уравниенія положенія обѣихъ сторонъ и въ видахъ защиты болѣе слабой изъ нихъ—нанимающагося. Этотъ переворотъ совершился прежде всего въ области фабричной промышленности, съ которой до послѣдняго времени связывался т. н. рабочій вопросъ. Надо было пройти почти всему 19 столѣтію для того, чтобы принципы, положенные въ основаніе рабочаго законодательства, были перенесены, по крайней мѣрѣ отчасти, въ договоръ найма торговыхъ служащихъ, а затѣмъ уже и домашней прислуги. Германское торговое уложеніе 1897 года нормируетъ положеніе приказчиковъ съ большимъ вниманіемъ къ ихъ интересамъ и въ этомъ отношеніи представляетъ собой совершенную противоположность Уставу Торговому, сохраняющему до сихъ

поръ формальное значеніе. Законъ говоритъ только о письменной формѣ совершенія договора найма приказчиковъ. По ст. 6 и 10 Уст. Торг. (изд. 1903 г.) срокъ служенія приказчиковъ, ихъ жалованье или рядная плата, также жилище и содерженіе, зависятъ отъ взаимнаго ихъ согласія съ хозяевами условія, и опредѣляются письменнымъ о наймѣ ихъ договоромъ, съ соблюденіемъ правилъ, изложенныхъ въ Положеніи о Нотаріальной Части. Въ договорѣ о наймѣ приказчика, сверхъ означенія общихъ и частныхъ условій, должно быть упомянуто, что дѣйствующія постановленія о приказчикахъ читаны (ст. 9 тамъ же). Если такового письменнаго договора заключено не было, или если въ ономъ на счетъ рядной платы и содержанія ничего не сказано, то приказчикъ не вправе того законно требовать (ст. 7 тамъ же).

Таковъ нормальный и даже желательный съ точки зрѣнія закона способъ совершенія договора найма приказчиковъ. Но каковы же послѣдствія заключенія договора найма приказчика—въ устной формѣ? Приказчикъ не вправе законно требовать въ такомъ случаѣ заслуженнаго жалованья. Письменный договоръ является единственнымъ доказательствомъ этого требованія, и его не можетъ замѣнить ни письмо, ни ссылка на торговый обычай, въ силу котораго увольненіе служащихъ въ торговыхъ заведеніяхъ безъ уплаты вознагражденія—не допускается (опр. 4 Деп. 1895 г. № 1091. Гребн. № 2). Но если хозяинъ безъ спора платитъ жалованье, то вытребовать его обратно отъ приказчика уже не можетъ. Съ другой стороны отсутствіе письменнаго договора не даетъ права приказчику отказываться отъ исполненія принятыхъ на себя обязательствъ; и личность этихъ обязательствъ по договору найма хозяинъ не обязанъ доказывать непременно письменнымъ актомъ—здѣсь возможны свидѣтельскія показанія. Такимъ образомъ письменность является лишь необходимымъ средствомъ доказыванія рядной платы, не касаясь другихъ частей соглашенія и не влияя на дѣй-

ствительность всего договора, существование коего может быть доказываемо и свидетельскими показаніями (касс. рѣш. 1871 г. № 144).

Что касается торговыхъ служащихъ, то законъ не предъявляетъ никакихъ особыхъ требованій относительно формы договора найма, который лишь можетъ быть совершаемъ въ письменной формѣ и предъявляемъ къ засвидѣтельствуванію у Нотаріуса или замѣщающаго его должностного лица (ст. 2224 Зак. гражд. изд. 1900 г.).

Обязанности нанявшагося, какъ опредѣлены онѣ въ законѣ, возьмемъ-ли мы Уставъ Торговый, или Законы гражданскіе, которыми нормируется положеніе торговыхъ служащихъ, являются въ извѣстномъ отношеніи излишне строгими, и во всякомъ случаѣ практически въ настоящее время не примѣнимыми. Законъ оставляетъ въ неприкосновенности обязанность приказчика быть къ хозяину и семейству его почтительнымъ и въ поведеніи исправнымъ (ст. 11 Устава Торговаго изд. 1903 г. ст. 2230 Зак. Гражд. изд. 1900 г.). По закону все еще можно приказчика, ведущаго безпорядочную и развратную жизнь, унимать домашнею строгостью (ст. 12). Ссылаясь на ст. 13 хозяинъ и теперь можетъ утверждать, что соблюденіе чистоты и опрятности въ лавкѣ или конторѣ во всякомъ случаѣ лежитъ на обязанности приказчика. Приказчику запрещается принимать отъ хозяина своего въ свое распоряженіе деньги и товары, не росписавшись въ книгѣ; равнымъ образомъ не долженъ отдавать ничего безъ росписки въ книгѣ хозяину, въ отвращеніе могущихъ произойти споровъ (ст. 14). Приказчикъ, не давшій своему хозяину отчета и не имѣющій въ томъ отъ него свидѣтельства, не можетъ быть принятъ въ такую же должность другимъ хозяиномъ (ст. 28). Уложеніе о Наказаніяхъ довершаетъ опредѣленіе взаимоотношеній между хозяиномъ и приказчикомъ, угрожая уголовными карами за неисполненіе описанныхъ обязанностей. (ст. 1183 сл.).

Если устанавливаемая закономъ обязанности приказчика вообще не соответствуютъ современнымъ правовозрѣніямъ, то еще въ большей степени они оказываются практически не примѣнимыми, когда рѣчь идетъ о приказчикахъ высшаго ранга—главныхъ приказчикахъ, управляющихъ, завѣдывающихъ, приказчикахъ на отчетѣ. Сдѣлавъ въ ст. 4 Устава Торговаго (изд. 1903 г.) различіе между приказчиками главными и ихъ помощниками, законодатель не проводитъ этого различія при изложеніи правъ и обязанностей тѣхъ и другихъ и повидимому считаетъ возможнымъ унимать хозяйской домашней строгостью всѣхъ приказчиковъ безъ различія ихъ положенія. Первая и главнѣйшая обязанность приказчика заключается въ исполненіи приказаній и порученій своего хозяина во всей точности (ст. 11 Устава Торговаго изд. 1903 г.); онъ рискуетъ въ противномъ случаѣ уголовной отвѣтственностью—аресту на время отъ семи дней до трехъ мѣсяцевъ (Улож. о Наказ. ст. 1185). Законъ предполагаетъ существованіе взаимныхъ условій, опредѣляющихъ обязанности приказчика (ср. ст. 13 Уст. Торговаго). Но ничего не говоритъ о томъ, что въ случаѣ отсутствія соглашенія или въ случаѣ конфликта между сторонами споръ рѣшается соотвѣтственно мѣстнымъ обычаямъ, а при отсутствіи таковыхъ—судейскимъ усмотрѣніемъ. Законъ не говоритъ и о томъ, чтобы требованія принципала сообразовались съ предполагавшимся при заключеніи договора умѣньемъ приказчика, чтобы не были не предвидѣнными и чрезмѣрно отягощающими приказчика.

Только въ самое послѣднее время законодатель сдѣлалъ попытку опредѣлить границы этихъ требованій съ точки зрѣнія нормальнаго отдыха служащихъ въ торговыхъ заведеніяхъ, складахъ и конторахъ—въ Высочайше утвержденномъ 15 ноября 1906 года положеніи Совѣта Министровъ (Собраніе Узаконеній и Расп. Прав. № 270, 19 ноября 1906 г. ст. 1898). Какъ можно заключить изъ терминологіи Высочайшаго повѣленія, оно имѣетъ въ виду не только приказчиковъ въ

тѣсномъ смыслѣ слова. Новыя правила имѣютъ обезпечить интересы лицъ, служащихъ въ буфетахъ желѣзно-дорожныхъ, паракходныхъ, гостинницахъ, постоялыхъ дворахъ и т. п. (ст. 7), служащихъ въ конторахъ (ст. 4) — банкирскихъ, транспортныхъ, желѣзнодорожныхъ, страховыхъ, посредническихъ. Но сфера дѣйствія этихъ правилъ распространяется и на всѣ фабричныя, заводскія и вообще промышленныя предприятия или на занятія, связанныя съ торгово-промышленной дѣятельностью (ст. 27, 5, 9). Т. о. подъ дѣйствіе правилъ подпадаютъ управляющіе, завѣдывающіе, конторщики, бухгалтеры, счетоводы и кассиры. Согласно сказанному ранѣе, новыя правила надо считать восполненіемъ не только Устава Торговаго, но и Законовъ Гражданскихъ, насколько эти послѣднія нормируютъ отношенія по найму торговыхъ служащихъ въ тѣсномъ смыслѣ слова и нанимающихся для отправленія промысловъ.

І. Высочайшимъ повелѣніемъ 15 ноября 1906 г. постановляется, что торговля и занятія служащихъ, связанныя съ торгово-промышленной дѣятельностью, совершенно не могутъ производиться въ первый день св. Пасхи, день св. Троицы и первый день Рождества Христова (ст. 5, ср. 2 часть и п. 4 ст. 6). Но это постановление не распространяется: 1) на работы, предпринимаемыя въ торговыхъ заведеніяхъ всякаго наименованія при угрожающихъ товару или торговому помѣщенію несчастныхъ случаяхъ; 2) на ярмарки, продолжающіяся не болѣе трехъ дней; 3) на заведенія, имѣющія цѣлью продажу кушаній и напитковъ для потребленія на мѣстѣ, въ томъ числѣ распивочныя пивныя лавки, погреба для распивочной продажи русскихъ виноградныхъ винъ и ренсковые погреба съ распивочной продажей крѣпкихъ напитковъ, а также купальни и бани; 4) на желѣзнодорожныя и паракходныя буфеты, гостинницы, постоянныя дворы и т. п. съ тѣмъ, чтобы торговля крѣпкими напитками на выносъ производилась изъ сихъ заведеній лишь въ теченіе времени, въ которое производство ея допускается другимъ торговымъ заве-

деніямъ данной мѣстности, и чтобы буфеты при гостинницахъ и постоялыхъ дворахъ были открыты не болѣе 15 часовъ въ сутки; 5) на читальни разнаго рода; 6) на разнаго рода увеселенія; 7) на торговлю на выставкахъ, благотворительныхъ базарахъ и т. п.; 8) на торговлю въ разность и изъ передвижныхъ помѣщеній: печатными произведеніями, предметами продовольствія, табакомъ и курительными принадлежностями, — если сіе будетъ допущено обязательными постановленіями, составленіе каковыхъ предоставляется общественнымъ городскимъ и губернскимъ земскимъ учрежденіямъ или замѣняющимъ ихъ установленіямъ, а въ мѣстностяхъ, гдѣ таковыя учрежденія или установленія не введены, — губернаторамъ или начальникамъ областей (ст. 9 см. п. 5).

Торговля, а также занятія служащихъ, связанныя съ торгово-промышленной дѣятельностью, не дозволяются совершенно по воскреснымъ днямъ и двенадцатымъ праздникамъ, а также въ дни, для коихъ сіе будетъ особо установлено обязательными постановленіями (ст. 5).

Но это запрещеніе не распространяется во первыхъ на только что перечисленные восемь случаевъ; во вторыхъ не распространяется оно: а) на занятія служащихъ въ разнаго рода конторахъ, складахъ, оптовыхъ торговляхъ; б) на торговлю всякую въ сельскихъ поселеніяхъ; в) въ городскихъ поселеніяхъ на торговлю предметами продовольствія, табакомъ и курительными принадлежностями, кормомъ для скота и на торговлю всякими товарами изъ мелочныхъ лавокъ, на толкучихъ рынкахъ, вербныхъ и т. п. торгахъ, каковыя занятія и торговля (лит. а, б, в) могутъ производиться по указанномъ въ ст. 5 воскреснымъ и праздничнымъ днямъ въ продолженіи не болѣе 5 часовъ, въ томъ случаѣ, если сіе будетъ допущено обязательными постановленіями (ст. 6 п. 4).

Въ поселеніяхъ съ рѣзко преобладающимъ инославнымъ вѣроисповѣданіемъ (ст. 5) торговля и торгово-промышленныя занятія могутъ быть ограничиваемы въ другіе дни, соотвѣтственно

мѣстнымъ вѣроисповѣднымъ условіямъ, если воскресные и двенадцатые праздники не чествуются религіею преобладающаго мѣстнаго населенія. Но въ воскресные и двенадцатые праздники торговля и торгово-промышленная дѣятельность во всякомъ случаѣ не можетъ начинаться ранѣе двѣнадцати часовъ.

II. Время начала и окончанія торговли и связанныхъ съ торгово-промышленной дѣятельностью занятій служащихъ во всякаго рода торговыхъ заведеніяхъ, складахъ и конторахъ, въ заведеніяхъ трактирнаго промысла, на базарахъ и ярмаркахъ, а также торговли разносной и развозной какъ въ будніе дни, такъ и въ воскресные и праздничные дни опредѣляется обязательными постановленіями, составленными въ вышеуказанномъ порядкѣ (ст. 9 п. 1). Обязательное постановленіе можетъ ограничить лишь доступъ публики въ торговыя заведенія и не можетъ касаться какихъ угодно работъ, кромѣ обслуживанія публики. Что касается послѣдняго, то ст. 3 п. 4 постановляетъ, что занятія съ лицами, прибывшими въ торговое заведеніе, складъ или контору до наступленія времени, установленнаго согласно ст. 9 для прекращенія торговли, могутъ быть закончены и послѣ наступленія сего времени.

III. Торговля изъ всякаго рода торговыхъ заведеній, постоянная, на базарахъ и ярмаркахъ, разносная и развозная, не исключая и торговли крѣпкими напитками на выносъ какъ изъ частныхъ заведеній, такъ и изъ казенныхъ винныхъ лавокъ, равно и занятія служащихъ въ конторахъ и складахъ, связанныя съ торгово-промышленной дѣятельностью, не могутъ производиться болѣе 12 часовъ въ сутки (ст. 1).

Но а) постановленіе это не распространяется на желѣзнодорожные, пароходные буфеты, гостинницы, постоялые дворы и т. п., съ тѣмъ, чтобы торговля крѣпкими напитками на выносъ производилась изъ сихъ заведеній лишь въ теченіе времени, въ которое производство ея дозволяется другимъ заведеніямъ данной мѣстности (ст. 7); б) въ теченіи 15 часовъ можетъ производиться торговля въ заведеніяхъ, указан-

ныхъ въ I п. 3, а также въ буфетахъ при гостинницахъ и постоялыхъ дворахъ (ст. 7); г) 14 часовъ въ сутки можетъ производиться торговля и занятія, связанныя съ торгово-промышленной дѣятельностью, въ теченіи 40 дней въ году, кои опредѣляются обязательными постановленіями, составляемыми въ указанномъ выше порядкѣ (ст. 2, п. 3 ст. 9); д) сверхъ времени, указаннаго въ ст. 1 и 2, а также установленнаго на основаніи ст. 9, служащіе въ торговыхъ заведеніяхъ всякаго рода могутъ быть занимаемы работами лишь при несчастныхъ случаяхъ, угрожающихъ товару или торговому помѣщенію, а служащіе въ торговыхъ заведеніяхъ, производящихъ торговлю скоропортящимися съѣстными припасами, кромѣ того и тогда, когда работы представляются безусловно необходимыми во избѣжаніе порчи товара (ст. 3); условія сверхурочной работы опредѣляются обязательными постановленіями (п. 4 ст. 9); е) служащіе могутъ быть занимаемы работами сверхъ времени, указаннаго въ ст. 1 и 2, а также установленнаго на основаніи ст. 9, съ ссогласія самихъ служащихъ и за особую плату (ст. 3 п. 2). Однакоже два послѣдніе случая не отмѣняютъ обязанности торгующихъ закрывать для доступа публики торговыя заведенія, склады и конторы въ часы, установленные на основаніи ст. 9.

IV. Служащимъ въ торговыхъ заведеніяхъ, складахъ, конторахъ и заведеніяхъ трактирнаго промысла, открытыхъ болѣе 8 часовъ въ сутки, предоставляется перерывъ на принятіе пищи общео продолжительностью не менѣе двухъ часовъ въ день; въ остальныхъ заведеніяхъ обѣденный перерывъ долженъ быть не менѣе часа. Распредѣленіе времени обѣденнаго перерыва устанавливается по соглашенію хозяевъ со служащими (ст. 4).

Но это постановленіе не распространяется на желѣзнодорожные и пароходные буфеты, гостинницы и постоялые дворы (ст. 7).

V. Служащіе обоого пола въ торговыхъ заведеніяхъ, складахъ, конторахъ, а также заведеніяхъ трактирнаго промысла, не достигшіе 17-лѣтняго возраста, независимо отъ перерыва, устанавливаемого статьей 4, — освобождаются ежедневно въ будни на три часа для посѣщенія школъ, причемъ время для сего опредѣляется обязательными постановленіями, составляемыми на основаніи ст. 9 (ст. 8).

Но обязанность освобождать означенныхъ несовершеннолѣтнихъ на 3 часа для посѣщенія школы не распространяется на владѣльцевъ тѣхъ торговыхъ заведеній, складовъ и конторъ, занятія въ коихъ продолжаются менѣе 8 часовъ въ сутки, включая перерывъ на принятіе пищи, если при этомъ означенные несовершеннолѣтніе свободы въ тѣ часы, въ которые освобождаются согласно обязательнымъ постановленіямъ (ст. 9 п. 7) для посѣщенія школъ малолѣтніе служащіе другихъ однородныхъ или расположенныхъ въ той же мѣстности торговыхъ заведеній, складовъ и конторъ (ст. 8).

Нарушеніе правилъ о продолжительности и распредѣленіи времени торговли и занятій служащихъ, что касается малолѣтнихъ, подростковъ и лицъ женскаго пола, карается арестомъ не свыше одного мѣсяца или денежнымъ взысканіемъ не свыше ста рублей (II. ст. 1). А лишеніе возможности несовершеннолѣтнихъ посѣщать школу влечетъ за собой денежное взысканіе не свыше ста рублей (ст. 2).

Такова первая попытка регламентировать трудъ служащихъ въ торговыхъ заведеніяхъ. При дальнѣйшихъ усовершенствованіяхъ приведенныхъ правилъ необходимо освободить ихъ отъ той детальности, которая, конечно, не исчерпываетъ всѣхъ возможныхъ случаевъ и въ то же время можетъ затруднять практику отдѣльныхъ мѣстъ и въ отдѣльныхъ случаяхъ. Намѣреніе авторовъ исчерпать всѣ возможные случаи жизни привело ихъ къ столь большому числу исключеній, что изъ за нихъ основныя положенія въ значительной степени утратили практическое значеніе. Затѣмъ если

законодатель исходитъ изъ признанной необходимости государственнаго вмѣшательства въ область частныхъ отношеній, то соглашенію сторонъ не долженъ быть предоставляемъ такой просторъ, который въ состояніи совершенно парализовать основной принципъ.

Если первая обязанность приказчика заключается въ исполненіи порученій и приказаній принципала, то вторая обязанность, въ значительной степени обеспечивающая осуществленіе первой, заключается въ томъ, что приказчикъ безъ согласія принципала не можетъ заниматься торговлей и совершать за свой или чужой счетъ сдѣлки, какъ стоящія внѣ промысла принципала, такъ и принадлежащія къ нему. Смыслъ этого запрещенія тотъ, что самостоятельная торговля отвлекала бы приказчика отъ дѣла, которому онъ посвящаетъ за особое вознагражденіе свой трудъ, не гарантировала бы купеческой тайны принципала и вообще могла бы принять характеръ недобросовѣстной конкуренціи. Но само собой разумѣется, что согласіе принципала на такую торговлю приказчика, хотя бы и молчаливое, должно устранять это запрещеніе. Соответствующая норма выражена въ ст. 15 Устава Торговаго (изд. 1903 г.), по которой приказчикъ, опредѣленный хозяиномъ къ отправленію торговыхъ его дѣлъ или въ лавку, или въ иное какое либо мѣсто для продажи товаровъ, ни подъ какимъ видомъ не долженъ управлять чужими дѣлами, ни брать чужихъ товаровъ для продажи, безъ письменнаго на то отъ своего хозяина согласія. Если приказчикъ нарушитъ это правило, то найденные у него товары отбираются въ пользу хозяина, а приказчикъ подвергается или денежному взысканію не свыше ста рублей, или аресту на время отъ трехъ недѣль до трехъ мѣсяцевъ (ст. 1186 Улож. о Наказ.). Затѣмъ приказчику запрещается производить торгъ на имя хозяина собственными своими товарами (ст. 16 Уст. Торг. изд. 1903 г.). Когда онъ будетъ изобличенъ въ этомъ, то товары отбираются въ пользу хозяина и виновный подвергается взысканію, опредѣленному

за торговлю безъ надлежащаго свидѣтельства (ст. 1186 Улож. о Наказ.). Уголовная санкція запрещенія конкуренціи является особенностью нашего законодательства. По германскому торговому уложенію въ случаѣ нарушенія приказчикомъ запрета конкуренціи принципаль можетъ потребовать возмѣщенія вреда; но онъ можетъ вмѣсто этого требовать, чтобы приказчикъ перенесъ на него — принципала послѣдствія совершенной сдѣлки. Эти требованія погашаются трехъ-мѣсячной давностью, теченіе которой начинается съ того момента, какъ принципаль узналъ о совершенной приказчикомъ сдѣлкѣ, и во всякомъ случаѣ оно погашается съ истеченіемъ пяти лѣтъ, считая со времени совершенія сдѣлки (§ 61).

При существованіи соотвѣтствующаго общаго закона объ убыткахъ безъ нужды устанавливается особая норма, обязывающая приказчиковъ и торговыхъ служащихъ при управленіи торговыми дѣлами своего хозяина, отвращать по мѣрѣ возможности всякіе убытки (ст. 17 Уст. Торг. ст. 2233, 2234 Зак. Гражд. изд. 1900 г.). Если приказчикъ безъ письменнаго отъ хозяина приказа продастъ товаръ въ убытокъ противъ цѣны, ему назначенной, то онъ обязанъ по требованію хозяина таковой убытокъ заплатить (ст. 18) и сверхъ того подвергается отвѣтственности по ст. 1188 Улож. о Наказ. То же Уложеніе караетъ приказчика за поврежденіе ввѣренныхъ товаровъ или имущества (ст. 1189), а также если приказчикъ промотаетъ товары или имущество (ст. 1191); за подрывъ кредита хозяина умышленными дѣйствіями по торговлѣ, открытіемъ тайны, или вредными разглашеніями (ст. 1187), за ложные представленія и счета (ст. 1190).

Сама собой разумѣется обязанность приказчика представить хозяину все то, что онъ для хозяина приобрѣтаетъ, за вычетомъ могущаго причитаться вознагражденія.

Приказчикъ считается выполнившимъ свои обязанности, если онъ готовъ къ исполненію ихъ, но принципаль по какой либо причинѣ отказывается отъ принятія услугъ.

Договоръ найма приказчиковъ — двусторонній, предполагающій обязанности не только на сторонѣ приказчика, но и на сторонѣ принципала. Первая обязанность хозяина предъ приказчикомъ — уплата вознагражденія. Въ виду того, что возмездность составляетъ существенный моментъ всего экономического оборота и въ частности торгово-промышленнаго, обязанность вознагражденія услугъ должна предполагаться. О рядной платѣ говоритъ и Уставъ Торговый. Но мы уже знаемъ, какимъ ограниченіямъ подлежитъ и это единственное право приказчика. Требованіе платы поставлено въ зависимость отъ наличности письменнаго договора. Несомнѣнно, что въ жизни услуги приказчика всегда считаются возмездными, если онъ не оказывается за выучку торговому дѣлу или бухгалтеріи. Несомнѣнно такъ же, что обыкновенно жалованье уплачивается приказчикамъ, не зависимо отъ формы договора. Но отъ этого статья 7 Устава Торговаго не дѣлается справедливой и во всякомъ случаѣ даетъ поводъ въ отдѣльныхъ случаяхъ къ удержанію заслуженнаго вознагражденія (опр. 4 Деп. 1892 № 1710 Гребнеръ № 1, см. и № 2).

Торговый Уставъ, кромѣ жалованья или рядной платы, не предполагаетъ какого либо иного вида платы, какъ напр. провизіи, опредѣленнаго процента или участія въ прибыляхъ. Только въ Зак. Гражд. (ст. 2219 по изданію 1900 г.) указано, что нанимающійся для управленія дѣлами купцовъ и фабрикантовъ, вмѣсто рядной платы, можетъ получать проценты отъ порученной ему суммы или нѣкоторой части отъ доставленной хозяину прибыли. Совершенно понятно, въ виду ст. 7 Устава Торговаго, что законъ ничего не говоритъ объ обычной платѣ на случай отсутствія соглашенія, о размѣрѣ ея, какъ не говоритъ и о томъ, что уплата жалованья обязательно должна производиться въ концѣ каждаго мѣсяца (безъ возможности измѣненія этого порядка соглашеніемъ), что уплата провизіи должна слѣдовать за совершеніемъ порученной операціи, что уплата эта должна состояться, если

операція не совершена по винѣ принципала. Въ Уставѣ Торговомъ есть только одно постановленіе, касающееся сроковъ уплаты жалованія. А именно ст. 29 постановляетъ, что, если приказчикъ не потребуетъ отъ своего хозяина заслуженныхъ денегъ, пропустя послѣ срока мѣсяцъ, не бывши въ отлучкѣ, то теряетъ право иска. Но какъ изъ мѣста, занимаемаго статьей, такъ и изъ содержанія ея очевидно, что здѣсь законодатель имѣетъ въ виду лишь возможно скорое и полное окончаніе расчетовъ между приказникомъ и принципаломъ, о чемъ будетъ рѣчь ниже. Въ законѣ нѣтъ никакихъ указаний и на то, что приказчикъ, по несчастной случайности лишившійся возможности исполнять свои обязанности, сохраняетъ право на содержаніе въ теченіе того или другого въ законѣ опредѣленнаго срока, напр. шести недѣль; что принципаль не можетъ засчитывать приказчику полученныхъ послѣднимъ суммъ изъ страхового учрежденія и что соглашеніе, противорѣчащее соотвѣствующимъ законодательнымъ предписаніямъ — ничтожно (см. герм. торг. улож. 1897 г. § 63 слл.). Дѣйствующій законъ разъ только заговорилъ о случаѣ болѣзни служащаго, но лишь исходя изъ интересовъ хозяина. А именно по ст. 2239 Зак. Гражд. (изд. 1900 г.), если работникъ, взявъ впередъ деньги съ хозяина, сдѣлавшись боленъ, не будетъ въ силахъ заработать къ сроку, а заплатитъ чѣмъ не имѣетъ, то по выздоровленіи долженъ заслуживать забранное.

Что касается торговыхъ служащихъ въ тѣсномъ смыслѣ слова, то плата за ихъ услуги предполагается. Въ защиту своихъ интересовъ они могутъ ссылаться на ст. 2215, 2218, 2222 Законовъ Гражданскихъ (изд. 1900 г.).

Вопросъ о помѣщеніи, жилищѣ и содержаніи приказчика въ дѣйствующемъ законѣ обойденъ молчаніемъ, если не считать общей ст. 2223 Зак. Гражд., въ силу которой нанятый въ правѣ требовать отъ хозяина жилища и содержанія токмо въ томъ случаѣ, когда о семъ въ договорѣ сдѣлано

нарочное условіе (ср. и ст. 6 Уст. Торг.). По германскому торг. улож. 1897 г. принципаль обязанъ такъ устроить и содержать помѣщеніе, въ которомъ производятся работы, и долженъ такъ распредѣлить время работы, чтобы были обеспечены здоровье и нравственность торговыхъ помощниковъ. Если приказчикъ живетъ въ домѣ принципала, то и жилая, и спальная комнаты его должны удовлетворять только что указаннымъ требованіямъ. Если приказчикъ живетъ въ семьѣ принципала, то послѣдній долженъ позаботиться, чтобы и въ свободное отъ труда время приказчикъ находился въ условіяхъ, гарантирующихъ интересы его здоровья, нравственности и религіозныя. Эти обязанности принципала не могутъ быть отмѣняемы или ограничиваемы соглашеніемъ (§ 62), а нарушеніе ихъ даетъ приказчику право на искъ объ убыткахъ.

Хозяинъ отвѣчаетъ за дѣйствія приказчиковъ во всемъ томъ, что въ силу его порученія, приказанія или съ его вѣдома и воли учинено будетъ (ст. 19 Уст. Торг. изд. 1903 г.). Всѣ издержки, какія приказчикъ при отправленіи своей должности сдѣлаетъ, относятся на счетъ хозяина; но ему запрещается дѣлать издержки прихотливыя; и потому всѣ расходы, умноженные роскошью приказчика, несоотвѣтственно его состоянію, на счетъ хозяина не пріемлются (ст. 20). Хозяинъ не подлежитъ ни отвѣтственности, ни положенному таможенными узаконеніями штрафу, когда его приказчики безъ его вѣдома и воли торгуютъ запрещенными и утаенными товарами (ст. 21).

Отношенія по договору найма приказчика прекращаются истеченіемъ срока, на который договоръ заключенъ, смертью приказчика или потерей имъ способности совершать сдѣлки. Смерть принципала не прекращаетъ договора найма. По ст. 19 прилож. къ ст. 1238 (прим. 1) послѣ смерти хозяина торговаго предпріятія (а также фабрики и мануфактурныхъ заведеній, ст. 1238 п. 3) всѣ служившіе при немъ конторщики, приказчики и артельщики обязаны непремѣнно оста-

ваться при должностяхъ своихъ впредь до представленія каждымъ по своей части, надлежащихъ, кому слѣдуетъ, отчетовъ. Но (ст. 20) правило это простирается только на тѣ случаи, когда послѣ умершаго хозяина или товарища торговаго предпріятія останутся малолѣтніе или отсутствующіе совершеннолѣтніе наслѣдники, или когда при смерти хозяина или товарища находится въ отсутствіи то лицо, коему предоставлено продолженіе хода дѣла. Затѣмъ и по ст. 2238 Зак. Гр. (изд. 1900 г.), если хозяинъ умретъ до срочнаго времени, обязанность наемщика не прекращается, буде договоръ былъ заключенъ на имя не одного хозяина, но съ распространеніемъ на наслѣдниковъ. Потеря принципаломъ способности къ дѣйствіямъ по договору найма, прекращаетъ этотъ послѣдній. Досрочное удаленіе приказчика возможно въ случаѣ постоянного нарушенія имъ своихъ обязанностей, равно и въ случаѣ обмановъ или злоупотребленія довѣріемъ. При наличности уважительныхъ причинъ и приказчикъ можетъ отказаться отъ дальнѣйшаго исполненія обязанностей, если напр. онъ дѣлается неспособнымъ къ дальнѣйшей службѣ, если принципаль неисправно платитъ жалованье, не исполняетъ своихъ обязанностей относительно обстановки, въ которой работаетъ или живетъ приказчикъ и т. д. Уважительныя причины для досрочнаго прекращенія найма могутъ быть названы въ законѣ, но перечисленіе не можетъ быть исчерпывающимъ, и потому не должно устранять усмотрѣнія судьи¹⁾. Если срокъ договора не опредѣленъ, то отказъ является нормальнымъ способомъ его прекращенія. Но въ законѣ должно быть указано, что прекращеніе отношеній по найму должно приурочиваться къ опредѣленнымъ срокамъ въ году и не можетъ имѣть мѣста безъ предварительнаго предупрежденія напр. за шесть недѣль до прекращенія найма, при чемъ срокъ этотъ долженъ быть

¹⁾ Носенко. Уставъ Торговый (Москва 1904 г.) ст. 6 § 11 — многочисленные примѣры изъ русской практики.

одинаковъ для принципала и приказчика. Такія постановленія закона не должны быть отмѣняемы соглашеніемъ.

При прекращеніи отношеній по найму принципаль можетъ пожелать обезпечить себя отъ конкуренціи своего бывшаго приказчика, освѣдомленнаго о положеніи дѣлъ принципала, усвоившаго его приемы торговли. Соотвѣтствующее соглашеніе принципала съ приказчикомъ совершенно допустимо, но оно не должно отягчать положеніе приказчика и ограничивать его свободу дѣйствій свыше мѣры. И во всякомъ случаѣ законъ долженъ указать крайній срокъ, дальше котораго подобное соглашеніе не можетъ дѣйствовать, съ предувѣдомленіемъ, что противное такому постановленію соглашеніе ничтожно.

Согласно ст. 30 Устава Торговаго (изд. 1903 г.) правила о приказчикахъ распространяются, по принадлежности, и на дѣтей куцовъ и другихъ лицъ, отдаваемыхъ родителями или родственниками ихъ въ конторы и лавки для наученія торговлѣ и бухгалтеріи. Несовершеннолѣтніе приказчики или ученики—по ст. 31—не должны имѣть довѣрія и въ распоряженіи своемъ товара болѣе какъ на тридцать рублей; въ противномъ случаѣ хозяинъ не имѣетъ права взыскивать. Если ученикъ не моложе 15 лѣтъ и имѣетъ поручителей, то въ такомъ случаѣ взыскивается съ поручителей; за неимѣніемъ же сего возраста никакое поручительство недѣйствительно, и искъ не пріемлется. И это все, что законодатель нашелъ нужнымъ сказать о многочисленномъ и мало обезпеченномъ классѣ торговыхъ учениковъ. Законъ ничего не говоритъ объ обязанности принципала занять ученика купеческими работами и не отвлекать его къ постороннимъ дѣламъ; о срокахъ обученія, о границахъ личной власти хозяина надъ ученикомъ, объ условіяхъ отказа, объ уходѣ ученика въ случаѣ неудовлетворительнаго обученія, при наступленіи обстоятельствъ, угрожающихъ здоровью и нравственности ученика, о выдачѣ свидѣтельства объ окончаніи науки; о томъ, что нѣкоторые лица не могутъ держать учениковъ. Интересы не-

совершеннолѣтнихъ приказчиковъ требуютъ особенной защиты со стороны законодателя, и нарушение устанавливаемыхъ въ защиту ихъ правилъ должно сопровождаться особо строгой санкціей.

2. Порученіе — довѣренность.

Принципаль можетъ поручить кому либо совершеніе фактическихъ дѣйствій, или же порученіе можетъ имѣть юридическій характеръ, и именно будетъ заключаться въ совершеніи сдѣлокъ отъ имени и за счетъ довѣрителя. Въ этомъ последнемъ случаѣ мы имѣемъ уполномочіе — выступать въ роли представителя принципала.

Такой актъ довѣрія можетъ оказывать всякій дѣеспособный человекъ. И когда порученіе — уполномочіе касается общегражданскихъ отношеній, оно нормируется Законами Гражданскими. И лишь для торговой довѣренности установлены особые нормы въ Уставѣ Торговомъ. Торговую довѣренность можетъ выдавать всякій принципаль торговаго заведенія. Такъ какъ торговый законъ говоритъ только о довѣренности на производство торга, то надо признать, что довѣренности принципаловъ промышленныхъ заведеній, не подходящихъ подъ торговые, должны совершаться по правиламъ Законовъ Гражданскихъ, если конечно фабрикантъ не является въ одно время и купцомъ, и если ему не надо совершать сдѣлокъ съ товарами (ср. 36 и 37 Уст. Торг. изд. 1903 г.). Торговую довѣренность можетъ давать принципаль единичнаго предпріятія и товарищескаго. Въ последнемъ случаѣ довѣренность можетъ быть дана избранными директорами или правленіемъ товарищества (касс. рѣш. 1875 г. № 521).

Мыслимо уполномочіе на совершеніе самыхъ различныхъ торговыхъ сдѣлокъ и торговыхъ операцій и при томъ въ различной обстановкѣ. Такъ принципаль можетъ уполномочить кого-либо завѣдывать и управлять всѣмъ его предпріятіемъ,

или совершать торговые дѣйствія въ торговомъ заведеніи, завѣдывать отдѣленіемъ. Это дѣятельность управляющихъ, главныхъ приказчиковъ и ихъ помощниковъ, обслуживающихъ публику. Всѣ эти довѣренные работаютъ въ обстановкѣ заведенія. Но управляющіе и главные приказчики неизбежно должны дѣйствовать и внѣ заведенія. И если т. н. торговые служащіе, т. е. лица, выполняющія не купеческія, а конторскія работы, или оказывающія обычные услуги, не могутъ выступать торговыми повѣренными въ обстановкѣ заведенія (безъ того, чтобы не превратиться въ приказчиковъ), то внѣ этой обстановки они могутъ фигурировать въ качествѣ торговыхъ повѣренныхъ. И это потому, что торговая довѣренность можетъ быть даваема не только приказчикамъ, но и комиссіонерамъ, и вообще повѣренному (ст. 36 Уст. Торг. изд. 1903 г.). Но, какъ само собой разумѣется, случайнымъ повѣреннымъ, не находящимся на службѣ принципала, равно и торговымъ служащимъ (бухгалтерамъ, конторщикамъ и т. д.) могутъ быть даваемы лишь случайныя порученія, отдѣльныя сдѣлки или операціи. По общему правилу довѣренный въ то же время является и служащимъ; изъ этого исходитъ и Уставъ Торговый, лишь распространяющій нормы о довѣренности, даваемой приказчикомъ, на всякихъ другихъ повѣренныхъ и даже на комиссіонеровъ. Но, если договоръ довѣренности обычно является осложненіемъ договора найма, то такая комбинація отнюдь не неизбежна. Какъ мы уже знаемъ, директоры акціонерныхъ компаній по избранію являются повѣренными, не только не находясь въ отношеніяхъ найма къ компаніи, но даже и безъ особаго договора порученія. Затѣмъ возможенъ и другой случай, когда повѣренный входитъ въ составъ купеческаго персонала безъ того, чтобы быть связаннымъ съ принципаломъ договоромъ о наймѣ, это именно, когда довѣренность выдается члену семейства, записанному въ купеческое свидѣтельство начальника семейства (ст. 8 Устава Торг. изд. 1903 г.).

Порученіе на совершеніе юридическихъ актовъ, уполномочіе на представительство нуждается въ той или иной внѣшней формѣ, которая легитимировала бы повѣреннаго и въ то же время опредѣляла бы границы его полномочія. То и другое является необходимой гарантіей интересовъ третьихъ лицъ, вступающихъ въ сношеніе съ довереннымъ поручителя. Отсутствіе доверенности освобождаетъ мнимаго поручителя отъ какой либо отвѣтственности за дѣйствія мнимаго довереннаго. Выступленіе довереннаго за очевидные предѣлы полномочія освобождаетъ поручителя отъ отвѣтственности за предѣлами даннаго полномочія.

Доверенность можетъ быть установлена какими угодно словами или дѣйствіями, указывающими съ полной определенностью на намѣреніе лица установить доверенность и на предметъ порученія. Въ отношеніи самого довереннаго достаточно, если имѣются слова или дѣйствія, указывающія на принятіе имъ доверенности и если предметъ доверенности представляется вполнѣ определеннымъ. Для третьихъ лицъ важны оба момента — и установленіе и принятіе доверенности. Наиболѣе обычнымъ способомъ установленія доверенности является приставленіе, опредѣленіе лица служащаго къ управленію торговыхъ дѣлъ или въ лавку, или въ иное какое-либо мѣсто для продажи товаровъ (ст. 15 Устав. Торг. изд. 1903 г.; рѣш. 4 Деп. 1885 № 1414 Нос. Уст. Т. ст. 23 § 3).

При помощи этой внѣшней обстановки дѣйствія лица, по положенію, занимаемому имъ въ торговомъ заведеніи, по характеру производимыхъ въ заведеніи операций, наконецъ по признаку обычныхъ въ томъ или другомъ случаѣ предѣловъ власти довереннаго раскрывается воля принципала, выраженная или предполагаемая.

Соглашенія доверителя съ довереннымъ, инструкціи и приказанія, письменныя доверенности — все это имѣетъ безспорное значеніе для самого довереннаго, можетъ быть весьма полезно для третьихъ лицъ и даже обязательно для нихъ, если было

извѣстно или могло стать извѣстнымъ. И однакоже всѣ эти способы установленія внутреннихъ отношеній между повѣреннымъ и доверителемъ для третьихъ лицъ не имѣютъ безусловнаго значенія. Сенатъ имѣлъ случай разъяснить, что дѣйствія довереннаго, выходящія за предѣлы данной ему доверенности, обязательны для доверителя, если доверенный оповѣстилъ въ своихъ официальныхъ объявленіяхъ объ этихъ дѣйствіяхъ, какъ такихъ, на которыя онъ уполномоченъ (рѣш. Общ. Собр. 1879 г. Носенко IV № 9). Въ другомъ случаѣ Сенатъ призналъ, что доверитель долженъ отвѣчать за всѣ дѣйствія довереннаго въ предѣлахъ публичныхъ объявленій о предоставленныхъ ему правахъ, хотя бы въ выданной доверенности и не были указаны тѣ или иные акты, которые доверенный совершилъ на основаніи публикацій доверителя (опр. 4 Деп. 1892 г. № 40 Гребнеръ № 18).

Что законъ смотритъ на письменную доверенность именно какъ на инструкцію, опредѣляющую внутреннія отношенія доверителя и довереннаго, очевидно изъ всѣхъ, относящихся къ совершенію доверенности статей (ср. ст. 2307 Зак. Гражд. изд. 1900 г.).

По ст. 39 въ доверенности должно быть означено: 1) имя, прозваніе и состояніе повѣреннаго, приказчика или комиссіонера; 2) какое ему дѣлается порученіе, и какія дозволено заключать условія и производить дѣла; 3) какое опредѣлено ему жалованье, содержаніе или вознагражденіе; 4) срокъ доверенности, если она общая; 5) обязанность приказчика ежегодно давать хозяину отчетъ; 6) обязательство хозяина отвѣтствовать на основаніи законовъ, какъ за долги приказчика, такъ и за всѣ его дѣйствія, съ доверенностью согласныя. Законъ требуетъ соблюденія формы статей 36, 37, 39, затѣмъ — подписанія доверенности вѣрителемъ или его уполномоченнымъ (ст. 42) и засвидѣтельствованія ея по правиламъ, изложеннымъ въ Положеніи о Нотаріальной части (ст. 44). Доверенность, данная безъ соблюденія формы

(ст. 36 и 37) или въ неопредѣлительныхъ выраженіяхъ, недѣйствительна, (ст. 43). Въ какомъ смыслѣ говорится о недѣйствительности довѣренности? Само собой разумѣется, что не съ точки зрѣнія третьяго лица, для котораго совершенная съ нимъ сдѣлка довѣреннаго остается въ силѣ. О недѣйствительности довѣренности законъ говоритъ лишь въ томъ смыслѣ, что довѣритель, давшій ее безъ соблюденія формы, не можетъ ссылаться на нее въ случаѣ спора съ довѣреннымъ, какъ на единственное доказательство, какъ на единственную инструкцію, изъ предѣловъ которой не долженъ былъ выходить довѣренный. Но эта недѣйствительность никоимъ образомъ не затрагиваетъ интересы третьяго лица, совершившаго сдѣлку съ повѣреннымъ. Письменная довѣренность въ томъ только случаѣ является безусловно обязательной для третьихъ лицъ, вступающихъ въ дѣловые отношенія съ повѣреннымъ, когда этотъ послѣдній дѣйствуетъ внѣ торговаго заведенія, когда не имѣется публикацій и циркуляровъ, однимъ словомъ, когда отсутствуетъ внѣшняя обстановка, по которой можно было бы опредѣлить предѣлы полномочія повѣреннаго.

Легко понять, насколько можетъ оказаться труднымъ и спорнымъ опредѣленіе предѣловъ полномочія по внѣшнимъ признакамъ. Само собой предполагается лишь одно ограниченіе: полномочія торговаго довѣреннаго заключаются въ торговомъ характерѣ порученія. Законъ говоритъ о порученіи управленія торговыми дѣлами, о торговыхъ порученіяхъ (ст. 3 и 22 Уст. Торг. изд. 1903 г.). Но какихъ либо другихъ легальныхъ границъ торговаго полномочія законъ не даетъ. Германское торговое уложеніе знаетъ особый видъ полномочія, извѣстный подъ имени прокуры. Предѣлы этого полномочія очень обширны и опредѣлены въ самомъ законѣ. Прокуристъ можетъ совершать не только всѣ сдѣлки, относящіяся къ промыслу принципала, но и вообще всѣ торговыя сдѣлки; такъ напр. прокуристъ торговца желѣзомъ вправѣ вступать

въ банкирскія сдѣлки. Прокуристъ можетъ совершать какъ обычныя торговыя сдѣлки, такъ и выходящія изъ этихъ предѣловъ, напр. по уплачиваемой цѣнѣ, по количеству приобретаемаго товара и т. д. Онъ можетъ совершать займы, выдавать векселя, вести судебные процессы. Прокуристъ не можетъ лишь отчуждать и обременять недвижимость, переступать прокуру, отчуждать предпріятіе, распорядиться въ формѣ завѣщанія и путемъ даренія. Въ томъ-же германскомъ уложеніи 1897 г. § 54 постановляетъ, что если кто-нибудь получаетъ торговое полномочіе, не подходящее подъ прокуру и не ограниченное какой-либо опредѣленной сдѣлкой, то онъ считается управомоченнымъ на совершеніе всѣхъ дѣйствій, относящихся къ данному промыслу. Въ особомъ полномочіи такой довѣренный нуждается лишь на случай отчужденія недвижимости, вступленія въ вексельное обязательство, для совершенія займа и веденія процесса. Эти ограниченія обязательны для третьихъ лицъ, впрочемъ, только въ томъ случаѣ, если эти третьи лица знали о нихъ или должны были знать. Такой же попытки опредѣленія объективныхъ предѣловъ торговаго полномочія дѣйствующее законодательство не дѣлаетъ. Правда законъ указываетъ содержаніе различныхъ видовъ довѣренности, различая прежде всего довѣренности—общую и частную, затѣмъ полную или неограниченную и неполную или ограниченную. Общая довѣренность (ст. 37) предоставляетъ въ продолженіе извѣстнаго, опредѣленнаго срока, вообще отправлять торговыя дѣла вѣрителя и входитъ во всѣ съ оными сопряженныя отношенія, какъ то: къ извѣстному порту торговать, принимать продавать и покупать товары и въ оныхъ раздѣлку чинить и росписываться, контракты заключать и оныя гдѣ слѣдуетъ записывать, деньги получать, платить и къ переводу ассигновать, векселя къ платежу подписывать, давать, брать и протестовать, а по обстоятельствамъ дѣла мириться. Посредствомъ частной довѣренности предоставляется повѣренному единовременно отправить извѣстное

какое либо, въ самой довѣренности означенное, торговое порученіе, или цѣлую торговую операцію, какъ то: принять отпущенные на имя, счетъ и страхъ вѣрителя товары, продать оные и т. д. Всякая довѣренность (ст. 38), данная въ общихъ выраженіяхъ и безъ опредѣленія условій, также количества и качества товаровъ, предоставляет повѣренному, приказчику или комиссіонеру право дѣйствовать въ такихъ случаяхъ по собственному своему усмотрѣнію, и называется полною или неограниченною довѣренностью.

Перечисленія процитированныхъ статей нельзя считать исполнѣ соответствующими какимъ либо обычнымъ въ жизни комбинаціямъ и во всякомъ случаѣ имѣютъ характеръ примѣровъ. А если такъ, то и при наличности письменной довѣренности судебная практика не можетъ считать себя свободной отъ установленія предѣловъ полномочія въ каждомъ данномъ случаѣ (ср. касс. рѣш. 1882 г. № 36).

Судебной практикой выяснено, что довѣренный безъ особаго полномочія не можетъ совершать займовъ (касс. рѣш. 1870 г. № 1510, № 255), вообще выдавать долговья обязательства (касс. рѣш. 1868 г. № 884) и оказывать клиентамъ кредитъ (рѣш. 4 Деп. 1879 № 1127. Носенко. IV № 44. Касс. рѣш. 1872 № 635). Затѣмъ Сенатъ призналъ за приказчиками, уполномоченными продавать товары, въ случаѣ уклоненія покупателя отъ платежа, право обращаться къ судебной защитѣ (касс. рѣш. 1867 г. № 241); но для принесенія апелляціонной жалобы, согласно ст. 250 Уст. Гражд. Судопр., требуется особое уполномочіе (касс. рѣш. 1874 № 145).

Въ силу общаго закона за повѣреннымъ не можетъ быть признано права передать довѣренность другому лицу, если именно право сіе не предоставлено ему отъ довѣрителя (ст. 2329 Зак. Гражд. изд. 1900 г.). Право передовѣрія съ пользой для обоихъ контрагентовъ могло бы быть предоставлено въ случаѣ существованія соответствующаго обычая и тогда, когда подлежащее исполненію дѣйствіе является чи-

сто механическимъ, или если самъ повѣренный оказывается не въ состояніи выполнить порученія съ такимъ же успѣхомъ, какъ это могло бы сдѣлать другое лицо.

Послѣдствія сдѣлки, совершенной повѣреннымъ, въ предѣлахъ полномочія падаютъ на довѣрителя (ст. 19 Уст. Торг. изд. 1903 г.). Всякая отвѣтственность довѣрителя отпадаетъ лишь тогда, когда довѣренный самъ создалъ не соответствующую довѣренности обстановку, или когда третье лицо неправильно истолковало смыслъ и значеніе этой обстановки. Въ томъ и другомъ случаѣ сдѣлку довѣреннаго съ третьимъ лицомъ надо считать не состоявшейся, а въ первомъ случаѣ еще и возникаетъ обязанность довѣреннаго возмѣстить третьему лицу убытки. То же самое будетъ имѣть мѣсто и тогда, когда довѣренный дѣйствовалъ внѣ обстановки, по которой можно было бы заключать о предѣлахъ его полномочій, довѣренность же и инструкціи изъяснилъ не надлежащимъ образомъ. Если же третье лицо знало или должно было знать о томъ, что повѣренный на совершеніе того или иного дѣйствія не уполномоченъ и все же вступило съ нимъ въ соответствующую сдѣлку, въ такомъ случаѣ ни представитель, ни повѣренный не несутъ никакой отвѣтственности предъ этимъ третьимъ лицомъ.

Довѣритель получаетъ имущество, требованія, на него переходятъ иски, но на него же падаютъ и издержки (ст. 20 Уст. Торг.). Хозяину принадлежитъ искъ о передачѣ ему всего приобрѣтеннаго довѣреннымъ, документовъ, а также и о возмѣщеніи причиненныхъ убытковъ, (касс. рѣш. 1872 № 145, 1876 № 456, 1878 № 242). По ст. 46 Уст. Торг. правила о наемныхъ приказчикахъ въ разсужденіи отчетовъ, храненія и сбереженія товаровъ, наблюденія выгодъ и предостереженія отъ убытковъ хозяина, простираются равномѣрно и на тѣхъ, кои отъ купцовъ уполномочиваются довѣренностью къ производству торга и къ управленію торговыми дѣлами, хотя бы они были комиссіонерами.

Отношенія по порученію и довѣренности прекращаются истеченіемъ срока (и обязательно по истеченіи трехъ лѣтъ, ст. 41 Уст. Торг.), уничтоженіемъ предмета довѣренности, смертію повѣреннаго, наступившей неспособностью его быть довѣреннымъ, отказомъ. Если полномочіе повѣреннаго не сопряжено съ интересомъ его въ данномъ предметѣ, то довѣренность прекращается по отношенію къ каждому, получившему о томъ свѣдѣнія: отмѣной полномочія довѣрителемъ, смертію довѣрителя и наступленіемъ неспособности довѣрителя къ совершенію договоровъ.

3. Отчетность приказчиковъ и расчеты ихъ съ хозяевами.

Приказчики обязаны давать своимъ хозяевамъ въ торговыхъ порученіяхъ надлежащіе отчеты по востребованію, а по прошествіи каждаго года рассчитываться во всемъ, въ теченіе года имъ ввѣренномъ или производимомъ, и получать отъ нихъ въ томъ свидѣтельство при отпускѣ (ст. 22 Уст. Торг. изд. 1903 г.).

Изъ приведенной статьи совершенно очевидно, что законъ имѣетъ въ виду главнымъ образомъ отчетность приказчиковъ. Соответствующія правила законъ лишь распространяетъ на тѣхъ, кои уполномочены довѣренностью, хотя бы то были и комиссіонеры (ст. 46 Уст. Торг.). Отсюда слѣдуетъ, что обязанность представленія отчета вытекаетъ не изъ письменной довѣренности, а изъ факта порученія. А если такъ, то нельзя сомнѣваться въ правѣ принципала требовать отчета отъ своего приказчика въ каждой порученной ему операціи (ст. 22). Но несомнѣнно такъ же и то, что та сложная процедура отчетовъ и расчетовъ, которой посвящены

ст. 22—29 Уст. Торг. изд. 1903 г. рассчитана не на отдѣльныя сдѣлки и операціи, а на то, что ввѣряется приказчику въ теченіе всего года (ст. 22), на управленіе дѣлами торговыми (ст. 3 и ст. 15). Поэтому то судебная практика и говоритъ о «приказчикахъ на отчетѣ», т. е. самостоятельно заведующихъ торговлею (опр. 4 Деп. 1892 г. № 1710, Гребн. № 1), въ отличіе отъ тѣхъ, которые исполняютъ только распоряженія и приказанія хозяина (рѣш. 4 Деп. 1875 № 540, Носенко I № 203) или главнаго приказчика, и на которыхъ невозможно распространять сложныхъ правилъ Уст. Торг. объ отчетности.

Обязанность представленія отчетовъ и взаимныхъ расчетовъ, какъ установленная принудительнымъ закономъ, не можетъ быть измѣнена или отмѣнена договоромъ. Цѣль закона заключается въ предупрежденіи запутанности въ отношеніяхъ между принципаломъ и довѣренными помощниками его. Отсюда и обоюдный, взаимный характеръ обязанности рассчитаться во всемъ (ст. 22, 26).

Но инициатива въ производствѣ расчетовъ должна принадлежать приказчику—на немъ прежде всего и лежитъ обязанность представленія отчета. Въ виду ст. 27 нельзя не признать за приказчикомъ права представленія отчета напр. по исполненіи цѣлой торговой операціи не зависимо отъ какихъ либо сроковъ, если конечно такой отчетъ можетъ облегчить взаимные расчеты (ср. касс. рѣш. 1870 № 1877). Затѣмъ закономъ предусматриваются троякаго рода отчеты: 1) по востребованію (ст. 22), 2) по прошествіи каждаго года (ст. 22 и 25) и наконецъ 3) по минованіи срока служенія (ст. 24), т. е. при оставленіи приказчикомъ службы.

Отчеты годичные и отчеты при отпускѣ приказчика, т. е. при прекращеніи службы нормируются съ неодинаковой подробностью. Относительно годовыхъ отчетовъ постановлено лишь, что если приказчикъ по прошествіи года въ теченіе одного мѣсяца не дастъ отчета за годъ, не имѣя въ изви-

неніе законныхъ причинъ, и на него будетъ жалоба отъ хозяина, то онъ подвергается за сіе отвѣтственности. Законными же причинами полагаются: тяжкая болѣзнь, отлучка по приказу хозяина изъ города и отлучка по повелѣнію правительства (ст. 25). Такъ какъ фактъ непредставленія отчета самъ по себѣ не даетъ возможности опредѣлить понесенные отъ него хозяиномъ убытки, то надо остаться при прежнемъ установленномъ Сенатомъ толкованіи этой статьи по редакціи изд. 1893 г. (приказчикъ—„во всемъ показанномъ на него обвиняется“). Сенатъ изъяснилъ это выраженіе въ томъ смыслѣ, что истецъ хозяинъ вслѣдствіе недачи ему приказчикомъ отчета освобождается отъ обязанности представлять доказательства показанной имъ на приказчика суммы, и если затѣмъ приказчикъ считаетъ требованіе хозяина неправильнымъ, то вся тяжесть доказыванія падаетъ исключительно уже на него (опр. 1894 г. № 586, Гребнеръ № 6). Однако же хозяинъ не можетъ считаться свободнымъ отъ представленія какихъ бы то ни было доказательствъ въ подтвержденіе своего иска; онъ обязанъ представить суду какъ удостовѣреніе дѣйствительной службы отвѣтника у него приказчикомъ и количество порученнаго ему имущества, такъ равно и всѣ имѣющіяся у него данныя, изъ которыхъ судъ могъ бы убѣдиться въ существованіи у отвѣтника недочета и размѣра послѣдняго (2 Общ. Собр. 1889 г. № 47 у Носенко. Уставъ Торговый, М. 1899 г. § 3 къ ст. 30).

Въ интересахъ скорѣйшихъ расчетовъ по окончаніи службы приказчика законъ устанавливаетъ мѣсячный срокъ для дачи отъ приказчиковъ отчета хозяевамъ (ст. 24). Въ тѣхъ же видахъ въ теченіе мѣсяца по прекращеніи службы приказчикъ обязанъ потребовать и заслуженное жалованье (ст. 29). Представленный отчетъ долженъ лечь въ основаніе расчетовъ, которые не могутъ простираться далѣе года по окончаніи служенія. Если хозяева съ приказчиками или приказчики съ хозяевами въ теченіе цѣлаго года по минованіи срока слу-

женія совершенно не разочтутся, то какъ тѣ, такъ и другіе теряютъ право иска по могущимъ впослѣдствіи возникнуть между ними о томъ спорамъ (ст. 26). Если годичная давность погашаетъ всякіе возможные споры приказчика и хозяина по ввѣренному или производимому приказчикомъ, то очевидно, стороны лишаются и какихъ либо требованій другъ на другѣ (ст. 27). Поэтому напр. хозяинъ не можетъ взыскивать съ приказчика не сданныхъ ему денегъ (касс. рѣш. 1902 г. № 102). Но годичная давность не исключаетъ требованій приказчика, возникшихъ не по службѣ его у купца, а изъ факта расчета, который приказчикъ съ хозяиномъ произвели при оставленіи службы приказчикомъ. Такъ напр. по истеченіи года со дня прекращенія службы приказчикъ можетъ искать съ хозяина убытки за неправильный отказъ отъ службы (рѣш. 4 Деп. 1879 № 1128 Носенко IV № 43). Но съ другой стороны—годичная давность не погашаетъ и требованій хозяина съ приказчика объ уплатѣ долга, признаннаго имъ при расчетѣ (касс. рѣш. 1877 № 35). Годичная давность, погашающая иски и взаимныя между хозяиномъ и приказчикомъ требованія, должна служить мотивомъ къ скорѣйшему окончанію расчетовъ. Въ тѣхъ же видахъ установлено въ законѣ и право хозяина выдавать приказчику послѣ расчетовъ и при отпускѣ свидѣтельство, безъ какового свидѣтельства приказчикъ не можетъ быть принятъ въ такую же должность другимъ хозяиномъ (ст. 28). Купецъ, который приметъ приказчика, не давшаго преждему хозяину своему въ торговыхъ дѣлахъ отчета и не имѣющаго въ томъ свидѣтельства, подвергается за сіе денежному взысканію не свыше пятнадцати рублей (ст. 1183 Улож. о Нак.).

Затруднительность дачи отчета не освобождаетъ приказчика отъ обязанности предоставленія его (касс. рѣш. 1871 г. № 32). Но если самъ хозяинъ дѣлаетъ не возможнымъ это представленіе, отказываясь росписываться въ полученіи товаровъ и денегъ (ст. 14), задерживая книги, не допуская при-

казчика къ кассѣ, не давая нужныхъ для отчета документовъ и т. п., въ такомъ случаѣ приказчикъ долженъ считаться свободнымъ отъ исполненія своей обязанности.

Характеръ и содержаніе отчета опредѣляется порученнымъ дѣломъ. По мнѣнію Сената въ сдаваемомъ хозяину отчетѣ приказчикъ долженъ объяснить, что онъ изъ полученнаго къ началу и во время отчетнаго періода товара продалъ, куда деньги употребилъ, и что изъ денегъ и товаровъ къ концу отчетнаго періода осталось (рѣш. 4 Деп. 1879 г. № 738. Носенко III № 107). Отчетъ долженъ сопровождаться представленіемъ документовъ и въ особенности купеческихъ книгъ, которыя приказчикъ велъ. Указанные документы, записи въ книгахъ, въ частности расчетная книга, въ которой должны быть росписки приказчика и хозяевъ въ пріемъ денегъ и товара (ст. 14 Уст. Торг. изд. 1903 г.), служатъ основаніемъ отчета.

Отчетъ долженъ удовлетворять своей цѣли. Онъ не будетъ считаться достаточнымъ въ томъ случаѣ, если не соответствуетъ существующимъ общепринятымъ въ практикѣ условіямъ приказничьей отчетности, если нѣкоторыя статьи будутъ не показаны или показаны не вѣрно и къ отчету не будетъ приложено документовъ (рѣш. 4 Деп. 1875 № 605 Носенко I № 217). А если купеческій приказчикъ сдѣлаетъ ложные своему хозяину, по отправленію вѣренныхъ ему дѣлъ, представленія и счеги, то подвергается лишенію всѣхъ особенныхъ правъ и преимуществъ, лично и по состоянію присвоенныхъ и заключенію въ тюрьмѣ по четвертой степени статьи 33 (по прод.) Уложенія (ст. 30, II, по прод.), т. е. на время отъ двухъ до четырехъ мѣсяцевъ (ст. 1190 Улож. о Наказ. по прод. 1902 г.).

Исправный отчетъ долженъ быть принятъ принципаломъ, и по окончаніи расчетовъ приказчикъ можетъ требовать отъ хозяина свидѣтельство, котораго не замѣняетъ простая росписка, подпись на документѣ о хорошемъ поведеніи приказ-

чика, и тѣмъ болѣе въ подтвержденіе факта сдачи отчета приказчикъ не можетъ ссылаться на свидѣтелей или собственную присягу.

Требованіе выдачи свидѣтельства не ограничено никакимъ срокомъ, кромѣ десятилѣтней давности (2 Общ. Собр. Сен. 1882 № 65. Носенко V. № 61).

Въ случаѣ отказа въ выдачѣ свидѣтельства или выдачи ненадлежащаго свидѣтельства приказчику принадлежитъ искъ объ убыткахъ, доказательство каковыхъ лежитъ на приказчикѣ (тамъ же). Принудить же хозяина къ выдачѣ свидѣтельства или требовать таковое отъ какого либо органа правительственной власти (ср. ст. 2247 Зак. Гражд. изд. 1900 г.) приказчикъ не можетъ.

4. Экипажъ торговыхъ судовъ.

а) Капитанъ.

Помощники принципала предпріятія по морской перевозкѣ объединяются въ наименованіи экипажа и состоятъ изъ судоводителей и корабельныхъ служителей. Судоводительскія званія раздѣляются на двѣ степени: капитана и штурмана (ст. 176 Уст. Торг. изд. 1903 г.). Капитаномъ или корабельщикомъ называется тотъ, кому вѣряется управленіе кораблемъ (ст. 205) во время морского плаванія, входящаго въ профессію судовладельца-предпринимателя. Корабельщикъ принадлежитъ къ экипажу корабля, но не входитъ въ составъ корабельной команды, состоящей изъ помощника корабельщика (ст. 270), плотника (272) и корабельныхъ водоходцевъ, исполняющихъ всякую вообще работу на кораблѣ (ст. 243 прим.). Къ корабельному экипажу, но не къ корабельной командѣ причисляются прочія служащія на кораблѣ лица, какъ напр. врачи, экононы, казначей, механики, повара, прислуга. Они находятся въ отношеніяхъ личнаго найма къ корабельщику или къ судовладельцу, и эти отношенія опредѣляются общегражданскими нормами личнаго найма.

Ни къ экипажу, ни къ командѣ въ частности не принадлежатъ лоцманы, которымъ предоставляется исключительное право прохода судовъ на фарватерахъ, предназначенныхъ для ихъ дѣятельности, а также въ портахъ, рейдахъ или каналахъ, гдѣ взятіе лоцмана признано будетъ обязательнымъ. Это должностныя лица, обязанности которыхъ не ограничиваются проводомъ судовъ (ст. 307, 311, 313). Въ извѣстныхъ случаяхъ корабельщикъ имѣетъ право обращаться и къ частнымъ проводникамъ (ст. 311); но и эти послѣдніе, какъ оказывающіе лишь случайныя услуги, къ экипажу корабля не причисляются.

Привилегія лицъ, принадлежащихъ къ экипажу, заключается въ томъ, что шкиперы и штурманы дальнаго или каботажнаго плаванія, инженеръ-механики, управляющіе судовой машиной и ихъ помощники, и также вообще судовые механики и штурманскіе помощники освобождаются отъ дѣйствительной военной службы въ мирное время и зачисляются въ запасъ флота; а служащимъ матросамъ и кочегарамъ отсрочивается поступленіе на военную службу по жребію до истеченія срока заключенныхъ ими условій, но ни въ какомъ случаѣ не долѣе двадцатипятилѣтняго возраста (ст. 82, 84 Уст. о Военск. Повинн.).

Положеніе судоводителей и корабельныхъ служителей въ пзвѣстномъ отношеніи соотвѣтствуетъ положенію приказчиковъ и торговыхъ служащихъ. Но полной аналогіи между двумя группами торговыхъ помощниковъ провести нельзя какъ по свойству нормъ, опредѣляющихъ ихъ положеніе, такъ и по характеру оказываемыхъ ими услугъ и даваемыхъ имъ порученій. Особенно отличается положеніе капитана отъ положенія приказчика. Капитанъ является первымъ лицомъ на кораблѣ, притомъ съ разнообразными функціями и обширными полномочіями.

Важнѣйшая особенность капитана по сравненію съ приказчиками заключается въ его административныхъ функціяхъ:

корабельщику ввѣряется власть надъ кораблемъ и людьми, на ономъ находящимися (ст. 213 Уст. Торг.); на него возлагается обязанность регистрировать всѣ случаи, происходящіе въ плаваніи (ср. ст. 168 Уст. Торг.). Капитану принадлежитъ власть удерживать у корабельныхъ служителей плату за одинъ мѣсяцъ въ случаѣ, если служитель окажется непослушенъ, или неисправенъ въ своей должности, или худого или нерачительнаго поведенія, или подаетъ причину къ подозрѣнію, что имѣетъ намѣреніе къ побѣгу или оставить корабль (ст. 280). Право тѣлеснаго наказанія, принадлежавшее капитану на основаніи ст. 281 и 282 Уст. Торг. и ст. 1261 Улож. о Наказ., отмѣнено Высочайшимъ Манифестомъ 11 августа 1904 г.

Избраніе корабельщика зависитъ отъ воли хозяина (ст. 206), но для того, чтобы быть корабельщикомъ или судовщикомъ, требуется наличность въ законѣ опредѣленныхъ условій. Прежде всего къ занятію должностей судоводителей на мореходныхъ судахъ торговаго флота допускаются только русскіе подданные (ст. 175). Чтобы стать судоводителемъ, необходимо получить дипломъ на это званіе. А условіемъ полученія диплома являются: достиженіе совершеннолѣтія, выдержаніе испытанія въ правительственной комиссіи и выполненіе плавательнаго ценза на морскихъ судахъ. Офицерамъ флота и корпуса флотскихъ штурмановъ означенные дипломы выдаются по представленіи свидѣтельствъ Морского Министерства въ надлежащей подготовкѣ ихъ для полученія соотвѣтственнаго званія (ст. 184). Кромѣ того предъ началомъ испытанія кандидаты, не обучавшіеся въ мореходныхъ учебныхъ заведеніяхъ, подвергаются врачебному осмотру (ст. 192). Съ точки зрѣнія подготовки судоводительскія званія дѣлятся на двѣ степени: капитана и штурмана, а каждая изъ этихъ степеней подраздѣляется на четыре разряда (ст. 176). Испытанія производятся на званіе штурмана 4 разряда, 3, а затѣмъ 2 и 1. (ст. 191). По плавательному цензу различаются званія

штурмана 2 и 4 разряда, штурмана 3 разряда, штурмана 1 разряда, капитана 4 разряда, капитана 3 разряда, капитана 2 разряда и капитана 1 разряда (ст. 185). Соответственно различным разрядам судоводителям предоставлены различные права командования (ст. 179).

Хозяинъ или хозяева купеческаго корабля, при опредѣленіи избраннаго для управленія онаго корабельщика, обязаны заключать съ нимъ письменный договоръ (ст. 209), рискуя въ противномъ случаѣ подвергнуться денежному взысканію не свыше двухсотъ рублей (ст. 1213 Улож. о Наказ.).

Нотаріальный договоръ объ опредѣленіи корабельщика, составляемый въ двухъ образцахъ (ст. 214), долженъ содержать въ себѣ (ст. 212) указаніе на то, 1) что ввѣряется корабельщику начальство надъ кораблемъ, надъ людьми, на ономъ находящимися и надъ товаромъ, на немъ нагруженномъ; 2) какая назначена ему плата; 3) какія предоставляются ему выгоды, то есть грузовое награжденіе, или проценты провознаго, или провозныя деньги съ пассажировъ на корабль или съ товаровъ, которые корабельщикъ приметъ къ себѣ въ каюту; 4) какая ему поручается власть въ разсужденіи расхода и экономіи; 5) какія предоставляются ему распоряженія о кораблѣ, какъ-то на счетъ: пути, отдачи корабля въ наемъ и проч. (ст. 213).

Это договоръ личнаго найма (ст. 214), но осложненный порученіемъ управлять кораблемъ (ст. 205), т. е. распоряжаться суммами, отдачей корабля въ наемъ и т. д. (ст. 213). Въ силу этого порученія корабельщикъ становится представителемъ судовладельца. Легитимация корабельщика, какъ представителя, выражается въ фактѣ приставленія его къ управленію кораблемъ, и все что обычно входитъ въ управленіе кораблемъ, входитъ и въ полномочія корабельщика. Но если для опредѣленія правъ главнаго приказчика достаточно ссылки на внѣшнюю обстановку его дѣятельности и на обычаи, то того же нельзя сказать относительно корабельщика. По

самому свойству поручаемаго корабельщику дѣла его полномочія должны быть шире полномочій главнаго приказчика. Затѣмъ эти полномочія представляются наиболее опредѣленными: тамъ возможна конкуренція хозяина съ приказчикомъ, здѣсь она устраняется фактомъ отсутствія хозяина корабля, единственнымъ распорядителемъ котораго является капитанъ. Это обстоятельство, а такъ же и особыя требованія, какія предъявляются къ управленію кораблемъ, побуждаютъ законодателя въ самомъ законѣ опредѣлить права и обязанности корабельщика, чтобы наилучшимъ образомъ гарантировать интересы третьихъ лицъ, сталкивающихся съ корабельщикомъ, какъ съ представителемъ судовладельца.

Первая обязанность корабельщика заключается въ томъ, что онъ долженъ осмотрѣть съ крайнимъ раченіемъ состояніе ввѣреннаго ему корабля (ст. 216). Если корабельщикъ, пріемля на свою отвѣтственность корабль со всею принадлежностями, не учинитъ онымъ осмотра въ удостовѣреніе въ томъ, что все находится въ исправномъ состояніи и готовности къ предпринимаемому пути, то въ такомъ случаѣ всякая неисправность должна относиться на его счетъ (ст. 217).

На обязанности корабельщика лежитъ наемъ помощника, плотника, ботсмана, кашевара и другихъ корабельныхъ служителей и водоходцевъ (ст. 243), а также снабженіе корабля полнымъ и достаточнымъ количествомъ добрыхъ и здоровыхъ жизненныхъ припасовъ для корабельныхъ служителей (ст. 275; Ул. о нак. ст. 1237).

Корабельщикъ долженъ позаботиться, чтобы на кораблѣ были необходимые документы, какъ-то: 1) корабельная крѣпость, 2) патентъ на плаваніе подъ русскимъ флагомъ, 3) списокъ корабельныхъ служителей, или судовая роль, 4) таможенный паспортъ и 5) мѣрительное свидѣтельство (ст. 166 Уст. Торг.). Кроме того, если судно приняло товары или грузъ для морской перевозки, оно должно имѣть установленные грузовые

документы (ст. 174) и прежде всего составляемую корабельщиком грузовую роспись (ст. 383).

Корабельщикъ, плывущій въ морѣ, долженъ имѣть у себя законы о купеческомъ водеходствѣ (ст. 230). На обязанность капитана возлагается наблюдение за веденіемъ судового журнала (ст. 170), въ которомъ отмѣчается направление и сила вѣтра, состояніе моря, погоды; давленіе пара и т. д., а также всѣ случаи, происходящіе въ плаваніи (ст. 168).

Въ случаѣ совершенія договора о наймѣ корабля корабельщикъ обязанъ: 1) имѣть нанятый корабль въ надлежащей исправности и готовности къ предпріемлемому пути; 2) принять товары по росписи; 3) наблюдать, чтобы корабль не былъ перегруженъ; 4) отправиться въ путь въ назначенный день (ст. 386), подѣ страхомъ уплаты нанимателю пени (ст. 392). Онъ отвѣчаетъ за требуемую крѣпость корабля (ст. 387), за правильное объявленіе о вмѣстимости его (ст. 388), за погибшіе по винѣ или его нерадѣнію товары во время погрузки (ст. 389), за ущербъ отъ несоблюденія должной осторожности въ складкѣ товара (ст. 390).

Во время пути корабельщикъ не должнъ, даже въ случаѣ крайней необходимости сходить съ корабля, не сдѣлавъ должныхъ распоряженій и не поручивъ начальство надъ онымъ своему помощнику (ст. 223; Улож. о Нак. ст. 1223—1224). Въ случаѣ опасности онъ ни въ какомъ случаѣ и ни подѣ какимъ предлогомъ не долженъ оставлять корабля, но обязанъ оный всѣми мѣрами спасать и защищать (ст. 220), рискуя подвергнуться строгой уголовной отвѣтственности (ст. 1225—1227 Улож. о Наказ.).

Корабельщикъ обязанъ совершить предпринятый путь со всевозможною поспѣшностью (ст. 391, 386 п. 4) и въ предупрежденіе всякаго рода опасностей (ст. 221, 222, 224, 226) употребить всѣ возможные мѣры искусства, дѣятельности и внимательности, въ случаѣ же вреда и ущерба кораблю,

причиненныхъ недостаткомъ знанія и потребной расторопности, возмѣститъ хозяевамъ корабля всѣ убытки (ст. 219). Во всѣхъ случаяхъ, гдѣ законъ, обычай или нужная предосторожность того требуетъ, корабельщикъ обязанъ брать проводниковъ или лоцмановъ, подвергаясь риску гражданской отвѣтственности за всѣ послѣдствія, какія отъ того произойти могутъ (ст. 232, 233), а также и уголовной по ст. 1242 Улож. о Наказ.

На обязанности корабельщика лежитъ соблюденіе карантинныхъ узаконеній (ст. 228), а равно установленныхъ касательно выгрузки балласта и въ предупрежденіе пожара правилъ (ст. 229) и отдача чести Россійскимъ военнымъ судамъ (ст. 231). По прибытіи корабля въ иностранный городъ, портъ или пристань корабельщикъ обязанъ немедленно явиться къ пребывающему въ томъ мѣстѣ Русскому Консулу, предъявить ему всѣ документы и бумаги (ст. 1247 Улож. о Наказ.) и освѣдомляться о мѣстномъ того города, порта или пристани правѣ, узаконеніяхъ и обычаяхъ касательно купеческихъ кораблей и соблюдать оныя во всей точности (ст. 227).

Корабельщикъ обязанъ вести вѣрный и порядочный счетъ: 1) деньгамъ, которыя принимаетъ отъ хозяина или хозяевъ для корабля; 2) провознымъ деньгамъ и барышамъ, которыя получить въ иностранномъ мѣстѣ; 3) деньгамъ, какія онъ отсылаетъ къ хозяину или начальному товарищу, а равно и тѣмъ, какія на счетъ ихъ занимаетъ; 4) издержкамъ, произведеннымъ на кораблѣ, съ подробнымъ означеніемъ предметовъ расхода, а равно выдачамъ провіанта (ст. 235). По совершеніи каждаго пути корабельщикъ обязанъ представить хозяину корабля или начальному товарищу надлежащій отчетъ о всѣхъ своихъ дѣйствіяхъ до управленія ввѣреннаго ему корабля относящихся, а вмѣстѣ съ тѣмъ книги, счета и квитанціи, и учинить съ ними вѣрный расчетъ прежде, нежели получить плату (ст. 238).

Право корабельщика на вознагражденіе предполагается само собой. Размѣръ его опредѣляется договоромъ (ст. 213), а въ случаѣ умолчанія — можетъ быть требуемо обычное въ такихъ случаяхъ вознагражденіе. Помимо платы или участія въ прибыли въ договорѣ могутъ быть установлены въ пользу корабельщика особыя выгоды, какъ напр. грузовое награжденіе, проценты провознаго, провозныя деньги съ пассажировъ или съ товаровъ (ст. 213 п. 3).

Къ правамъ корабельщика относится наемъ помощника, плотника, ботсмана, кашевара и другихъ корабельныхъ служителей и водоходцевъ въ такомъ числѣ, въ какомъ онъ признаетъ то нужнымъ (ст. 243).

Корабельщикъ является повѣреннымъ по всѣмъ дѣламъ, касающимся корабля (ст. 213). Ему принадлежитъ право отдавать корабль въ наемъ (ст. 372), но лишь съ вѣдома и согласія хозяевъ онаго (ст. 373, 218). Въ отсутствіе хозяевъ корабельщикъ можетъ дѣлать расходы на починку корабля, покупку паруса и т. д. (ст. 218). Предъ отправленіемъ въ путь онъ закупаетъ жизненные припасы, но если бы въ пути оказался крайній недостатокъ, то корабельщикъ, встрѣтившись съ другимъ судномъ, можетъ занимать припасы по взаимному съ ведущимъ сіе судно корабельщикомъ, и даже противъ его воли и согласія, буде бы онъ, презрѣвъ правила челоѣколюбія, отказалъ въ пособіи терпящему крайность (ст. 434). Но если бы оказалось, что корабельщикъ, терпящій нужду, не достаточно запасся припасами и никакихъ особыхъ непредвидѣнныхъ приключеній въ пути съ нимъ не было, то онъ подвергается за такую неосторожность, сверхъ возмѣщенія убытковъ другому кораблю, заключенію въ тюрьмѣ (ст. 1230 Улож. о Наказ.). Въ самой крайней необходимости корабельщикъ можетъ занимать деньги подъ закладъ судна, товаровъ или груза (ст. 430). Но въ лично обязывающія кредитныя сдѣлки и въ частности въ вексельныя онъ не можетъ вступать безъ особаго на то полномочія.

Если во время пути корабль повредится и не можетъ быть починенъ такъ скоро, чтобы товаръ или грузъ могъ быть доставленъ къ мѣсту назначенія въ положенный по договору срокъ, и отъ того можетъ послѣдовать хозяевамъ товара или груза значительный вредъ, ущербъ и убытокъ, то корабельщику не запрещается нанять иной корабль для отвоза того товара или груза (ст. 393).

Въ случаѣ бури или преслѣдованія отъ непріятеля, поврежденія корабля, или недостатка припасовъ корабельщикъ, не имѣющій при себѣ денегъ, ни вѣрующихъ писемъ, ни кредита для снабженія себя потребными припасами или для починки корабля и снастей, можетъ даже продать или обмѣнять часть товара (ст. 236, 399).

Съ согласія Консула онъ можетъ безъ полномочія со стороны хозяина продать и корабль, если онъ будетъ признанъ негоднымъ къ продолженію плаванія (ст. 57 п. 2 Устава Консульскаго изд. 1903 г. Уст. Торг. ст. 292, 237). Но за самовольную продажу или присвоеніе судна корабельщикъ подвергается строгой уголовной ответственности (ст. 1223 Улож. о Наказ.).

Для спасенія корабля, людей, товара или груза, какъ то: для искупленія изъ рукъ непріятельскихъ, для защищенія или обороны, во время крушенія или гибели, корабельщикъ имѣетъ право отрубать якоря, канаты, мачты, снасти, кидать въ воду товары, грузъ и инныя вещи (ст. 444). Но если корабельщикъ безъ необходимости бросить въ море грузъ корабля или часть онаго, жизненные припасы или другія вещи, — сверхъ вознагражденія за всѣ причиненные убытки — подвергается еще и денежному взысканію не свыше пятисотъ рублей (ст. 1238 Улож. о Наказан.).

Корабельщикъ въ качествѣ управителя корабля совершаетъ рядъ дѣйствій, которыми затрогиваются интересы судохозяина, а также и интересы третьихъ лицъ. Возникаетъ

вопросъ о томъ, на комъ лежитъ отвѣтственность за дѣйствія корабельщика?

Какъ видно изъ отдѣльныхъ процитированныхъ статей, нанятый корабельщикъ подвергается законной отвѣтственности и отчету въ отношеніи къ управляемому имъ кораблю, а равно къ принятому на оный товару или грузу, и въ случаѣ вреда или ущерба, причиненнаго его виною, обязывается къ возмѣщенію его (ст. 215, 389; ст. 455). Притомъ въ случаѣ вреда или ущерба, приключившагося отъ недостатка знанія и потребной расторопности корабельщика или отъ его нерадѣнія, онъ обязанъ возмѣститъ хозяевамъ корабля все не только непосредственно понесенные ими черезъ то убытки и издержки, но и тѣ, кои, на основаніи законовъ о купеческомъ водоходствѣ, хозяева корабля платятъ лицамъ постороннимъ (ст. 219. Ср. ст. 1244 Улож. о Нак.).

Само собой разумѣется, что если причиненные корабельщикомъ убытки, явились результатомъ распоряженія хозяина, то они падаютъ всецѣло на послѣдняго.

Что же касается убытковъ, причиненныхъ третьимъ лицамъ корабельщикомъ, дѣйствовавшимъ въ качествѣ представителя, то отвѣтственность за нихъ лежитъ отчасти на судовладельцѣ, отчасти на корабельщикѣ.

Но судовладелецъ отвѣчаетъ за деликты корабельщика лишь въ томъ случаѣ, если они имѣютъ отношеніе къ порученному ему дѣлу, каковы напр. убытки въ случаѣ столкновенія судовъ (ст. 473), и не отвѣчаетъ за провозъ корабельщикомъ контрабанды (ср. ст. 21). Судовладелецъ отвѣчаетъ какъ за капитана, такъ и за лицъ, его замѣняющихъ и даже за убытки, причиненные корабельскими служителями и пассажирами, если корабельщикъ не сумѣлъ предупредить ихъ своей дисциплинарной властью. Если капитанъ по собственному выбору взялъ лоцмановъ, то причиненные ими убытки падаютъ на судовладельца; но за дѣйствія обязательныхъ лоцмановъ онъ не отвѣчаетъ. Однакоже отвѣтственность

за убытки, причиненные незнаніемъ, неисправностью, невѣрностью, нечестностью, неосторожностью и упущеніями корабельщика, прежде всего падаютъ на судовладельца лишь въ случаѣ несостоятельности корабельщика (ст. 240). Отвѣтственность хозяина, стоящая т. о. на второмъ планѣ, ограничивается еще и въ томъ смыслѣ, что ему предоставляется право освободиться отъ всякой дальнѣйшей отвѣтственности уступкою своего корабля и полученныхъ имъ или слѣдующихъ къ полученію за тотъ рейсъ фрахтовыхъ денегъ; онъ ни въ какомъ случаѣ не подвергается отвѣтственности за вредъ или убытки, корабельщикомъ ему причиненные, сверхъ суммы, равной цѣнѣ корабля его, съ присоединеніемъ къ оной и фрахтовыхъ денегъ (ст. 241). Это такъ называемое право абандона оправдывается невозможностью надзора судовладельца надъ дѣятельностью корабельщика и установленными въ законѣ условіями, стѣсняющими свободу выбора корабельщика. Какъ само собой разумѣется, абандонъ можетъ имѣть мѣсто лишь относительно морского корабля. Онъ примѣняется только къ деликтнымъ обязательствамъ, а отнюдь не договорнымъ (какъ по французскому праву). Абандонъ совершается собственникомъ корабля, а если корабль принадлежитъ товариществу, то лишь по единогласному рѣшенію всѣхъ товарищей, такъ какъ это не есть актъ управленія, для какового было бы достаточно и большинство голосовъ. Дѣйствующій законъ ничего не говоритъ о томъ, переносится ли корабль въ собственность или только для цѣлей продажи его и погашенія долга вырученной отъ продажи суммой денегъ.

Если за деликты корабельщика отвѣчаетъ въ извѣстномъ отношеніи и корабельщикъ, и судовладелецъ, то по договорнымъ обязательствамъ корабельщика, какъ представителя судовладельца, отвѣчаетъ только судовладелецъ.

Все совершенное корабельщикомъ или замѣняющимъ его лицомъ въ объективныхъ предѣлахъ его полномочія, счи-

тается совершеннымъ для судохозяина, который пріобрѣтаетъ права и на котораго переходятъ обязанности изъ сдѣлки. Третьи лица не обязаны справляться съ письменными инструкціями, данными корабельщику, но если они знали, что сдѣлка выходитъ за предѣлы полномочія, то послѣдствія ея на судохозяина не переходятъ. Объективные предѣлы полномочія опредѣляются той обстановкой, въ которой дѣйствуетъ корабельщикъ, обычными сдѣлками корабельщика и закономъ. На основаніи послѣдняго судохозяинъ не отвѣчаетъ напр. въ томъ случаѣ, если въ мѣстѣ его жительства корабельщикъ дѣлаетъ расходы на починку корабля, на покупку паруса и т. д. (ст. 218). Отвѣтственность по сдѣлкамъ корабельщика безусловна и не ограничивается правомъ абандона; а тамъ, гдѣ абандонъ допускается и по поводу сдѣлокъ, онъ не имѣетъ мѣста, когда сдѣлки совершены были самимъ судохозяиномъ или при его участіи.

Отношенія между судохозяиномъ и корабельщикомъ по довѣренности прекращаются уничтоженіемъ довѣренности, что для третьихъ лицъ будетъ обязательно лишь въ томъ случаѣ, когда соответственнымъ образомъ измѣняются объективные признаки довѣренности. Отношенія по найму прекращаются согласно договору и на основаніи общихъ узаконеній о личномъ наймѣ (ст. 212). Уставъ Торговый предусматриваетъ лишь одинъ особенный случай, а именно отрѣшеніе корабельщика, оказавшагося невѣрнымъ, нечестнымъ, неискуснымъ, или замѣченнаго въ безпорядкахъ, противныхъ договору (ст. 239).

б) Наемъ корабельныхъ служителей и водоходцевъ.

Корабельными служителями называются лица, имѣющія опредѣленные должности на кораблѣ, тогда какъ водоходцы исполняютъ всякую вообще работу. Впрочемъ то и другое

наименованіе употребляется закономъ и въ болѣе широкомъ смыслѣ лицъ, принадлежащихъ къ экипажу. Корабельщикъ не можетъ принять служителя, не имѣющаго письменнаго свидѣтельства или на срокъ, болѣе противъ опредѣленнаго въ выданномъ ему видѣ (ст. 1231 Улож. о Наказ.).

Договоръ найма совершается путемъ подписанія письменнаго условія, составленнаго въ указанномъ закономъ порядкѣ (ст. 248 Уст. Торг. изд. 1903 г.). Нарушеніе требованія письменной формы договора влечетъ за собой уплату корабельщикомъ денежнаго штрафа (ст. 1235 Улож. о Наказ.). Подписанный корабельщикомъ и служителями договоръ найма получаетъ законную силу, и корабельщикъ пріобрѣтаетъ право, выдавъ задатокъ (ст. 252), требовать, чтобы нанявшійся служитель немедленно явился на корабль и вступилъ въ отправленіе должности (ст. 253). Въ случаѣ неявки служителя въ теченіе трехъ сутокъ по подписаніи договора и полученіи задатка, корабельщикъ можетъ вытребовать нанявшагося чрезъ полицію (ст. 254). За то, разъ только корабельщикъ подписалъ договоръ, и корабль готовъ къ отплытію, а въ это время явятся заимодавцы нанявшагося и потребуютъ на него суда, то въ такомъ случаѣ онъ не можетъ быть снятъ съ корабля, но корабельщикъ долженъ дать росписку, что въ уплату долга онъ будетъ производить вычеты изъ платы (ст. 256). Если корабль еще не готовъ къ отплытію, нанявшійся можетъ отступиться отъ договора, разъ только имѣетъ законную необходимость (ст. 255). Корабельные служители могутъ отстать отъ договора и въ томъ случаѣ, если по болѣзни или смерти корабельщикъ не можетъ отправиться въ путь, а корабль еще не началъ грузиться (ст. 257).

Обязанности корабельныхъ служителей и водоходцевъ въ отношеніи къ корабельщику состоятъ въ томъ, чтобы: 1) со времени своего опредѣленія до отставки и во все продолженіе пути оставаться на кораблѣ и съ онаго не сходить ни днемъ, ни ночью, и не отлучаться ни въ какомъ случаѣ безъ вѣ-

дома и дозволенія корабельщика; 2) оказывать ему повиновение въ томъ, что относится къ должности или работъ; 3) знать свое дѣло и исполнять въ точности всѣ повелѣнія корабельщика во всемъ томъ, что касается до ихъ должности и поведения (ст. 259 и слл. Улож. о Наказ. ст. 1257—1274). Законъ особо говоритъ объ обязанностяхъ помощника корабельщика, который править кораблемъ, замѣняетъ корабельщика, грузить и выгружаетъ товаръ, наблюдаетъ за служителями и ведетъ судовой журналъ (ст. 270), подвергаясь за неисполненіе своихъ обязанностей уголовнымъ взысканіямъ (ст. 1252—1254 Улож. о Наказ.).

Корабельщикъ обязанъ поступать съ корабельными служителями милостиво и кротко (ст. 274), давать имъ каждый день жизненныхъ припасовъ и прѣсной воды столько, чтобы были довольны (ст. 276). Если порція не соответствуетъ росписанію, установленному въ законѣ, то служители могутъ заявить претензію и принести жалобу Консулу (ст. 268). Только въ крайнемъ случаѣ корабельщикъ можетъ убавить порцію припасовъ (ст. 278, ст. 1237 Улож. о Наказ.). По прибытіи корабля въ мѣсто назначенія корабельщикъ долженъ выдать корабельнымъ служителямъ усерднымъ, послушнымъ и исправнымъ въ своей должности и въ поведеніи заслуженную плату (ст. 280, 283). Корабельный служитель вообще не можетъ быть лишенъ платы, развѣ за свою вину (ст. 286). Но когда корабль или товаръ до расчета съ водоходцами, сгорить или иначе истребится, то и плата ихъ тутъ же пропадаетъ (ст. 285). Пострадавшій во время исполненія должности служитель не только получаетъ леченіе, но и двойную по договору плату (ст. 288, 290). Въ случаѣ продажи корабля корабельщикъ обязанъ отправить служителей при полномъ жалованьи въ тотъ портъ, откуда они нанялись (ст. 292).

Договорныя отношенія между корабельщикомъ и служителями прекращаются лишь съ прибытіемъ корабля въ портъ и съ выгрузкой его, хотя бы срокъ договора истекъ ранѣе этого

(ст. 283). Если корабельный служитель своевольно уйдетъ съ корабля или откажется слѣдовать съ нимъ, то лишается всей заслуженной платы и оставленныхъ на кораблѣ своихъ вещей; а если это случится во время пути, то платитъ убытки (ст. 260) и подлежитъ уголовной отвѣтственности (ст. 1271 Улож. о Наказ.). Кромѣ случая продажи корабля, корабельщикъ не можетъ увольнять служителей въ иностранномъ государствѣ безъ важныхъ и необходимыхъ причинъ и безъ письменнаго дозволенія Россійскаго Консула (ст. 293), рискуя подвергнуться денежному взысканію (ст. 1240 Улож. о Наказ.).

При отпускѣ корабельнаго служителя, исполнившаго свои обязанности, корабельщикъ обязанъ выдать свидѣтельство о его поведеніи во время дѣйствія договора (ст. 283) и въ случаѣ неисполненія этой обязанности подвергается за сіе, сверхъ удовлетворенія обиженныхъ и вознагражденія за причиненные симъ замедленіемъ убытки, денежному взысканію не свыше десяти рублей (ст. 1245 Улож. о Наказ.).

5. Фабрично-заводскіе рабочіе.

Подобно тому, какъ купецъ пользуется услугами приказчиковъ, конторскихъ и низшихъ торговыхъ служащихъ, страхователь, транспортеръ, содержатель склада — услугами конторскихъ служащихъ и рабочихъ, судохозяинъ — услугами корабельщика и корабельныхъ служителей, такъ и фабрикантъ, и заводчикъ нуждаются въ помощи завѣдывающаго или управляющаго, конторскихъ служащихъ, фабричныхъ рабочихъ и другихъ низшихъ служащихъ (возчиковъ, посыльныхъ и т. п.).

Отношенія между купцомъ, конторскими и низшими торговыми служащими, между транспортеромъ, страховщикомъ, собственникомъ склада и т. д. и ихъ помощниками, отношенія

между фабрикантомъ и заводчикомъ съ одной стороны и завѣдывающимъ, конторскими служащими и прислугой—съ другой стороны опредѣляются общими гражданскими законами о наймѣ, дополненіемъ къ которымъ—что касается конторскихъ служащихъ и служащихъ въ промышленныхъ заведеніяхъ—является Высочайше утвержденное 15 ноября 1906 г. положеніемъ Совѣта Министровъ, а въ отношеніи получающихъ не свыше 1500 р. служащихъ на фабрикахъ—законъ 2 іюня 1903 о вознагражденіи потерпѣвшихъ вслѣдствіе несчастныхъ случаевъ.

Но если отношенія между фабрикантомъ и заводчикомъ съ одной стороны, завѣдывающимъ или управляющимъ заводомъ или фабрикой—съ другой нормируются общими законами о наймѣ, то этими послѣдними не вполне опредѣляется положеніе завѣдывающаго или управляющаго. Въ виду тѣхъ основаній, изъ которыхъ исходитъ рабочее законодательство, положеніе завѣдывающаго фабрикой или заводомъ въ значительной степени отличается отъ положенія управляющаго торговымъ дѣломъ главнаго приказчика. Нѣкоторую аналогію положенію завѣдывающаго можно найти лишь въ положеніи корабельщика. Сходство между ними обнаруживается въ принадлежащихъ обоимъ имъ административныхъ функціяхъ, хотя мотивы широкихъ полномочій представителя принципала, въ томъ и другомъ случаѣ различны. На кораблѣ, оторванномъ отъ территоріи нѣтъ и не можетъ быть другой власти, кромѣ власти корабельщика. На фабрикѣ и на заводѣ нужна административная власть завѣдывающаго въ виду отсутствія хозяина; но еще больше нужно лицо, отвѣчающее за представленіе къ рабочимъ требованій, не согласныхъ съ закономъ (ст. 132 Уст. о Промышл. изд. 1893 г.), и принимающее мѣры къ охраненію благоустройства и порядка на фабрикахъ (ст. 128). Эта послѣдняя функція неизбежно вызывается легко обостряющимися отношеніями между работодателемъ и рабочими, а также и фактомъ скопленія на фабрикахъ и за-

водахъ большого количества людей. Вотъ почему на завѣдывающаго законъ возлагаетъ рядъ административныхъ обязанностей по храненію паспортовъ, по веденію списковъ рабочихъ, по открытію фабричныхъ лавокъ и т. д. (ст. 154). Возлагая на завѣдывающаго обязанность по охраненію благоустройства и порядка, законъ предоставляетъ ему право налагать на рабочихъ собственною властью денежные взысканія (ст. 143).

Изъ сказаннаго легко понять, что отношенія между рабочими и принципаломъ (или его завѣдывающимъ) не укладываются въ рамки обыкновеннаго личнаго найма. Уже было замѣчено, что этотъ договоръ пережилъ двѣ стадіи развитія, изъ коихъ вторая характеризуется вмѣшательствомъ государственной власти въ частныя отношенія. Мы наблюдаемъ такое вмѣшательство въ отношенія между купцомъ и его помощниками, между хозяевами и домашней прислугой. Но прежде всего и энергичнѣе, чѣмъ гдѣ либо, это вмѣшательство обнаружилось въ отношеніяхъ по найму фабрично-заводскихъ рабочихъ. И это потому, что наемный трудъ играетъ совершенно особенную роль въ фабрично-заводской промышленности, являющейся по преимуществу спекуляціей на трудъ. Фабрикантъ старается возможно полнѣе использовать этотъ чужой трудъ, чтобы покрыть всегда значительныя расходы на оборудованіе фабрики и извлечь изъ дѣла возможно большую прибыль. Въ его интересахъ увеличить продолжительность рабочаго дня, поставить трудъ въ условія, выгодныя для предпринимателя, хотя быть можетъ и не безопасныя для рабочаго, привлекать и эксплуатировать дешовый трудъ женщинъ и дѣтей. Въ виду такой тенденціи предпринимателей къ увеличенію предпринимательской прибыли путемъ спекуляціи на трудъ, отношеніе между фабрикантомъ и рабочимъ, добровольное въ моментъ соглашенія, совершенія договора личнаго найма, фактически превращается въ принудительное, разъ только началось выполненіе обязанностей рабочимъ. Выговоренный фабрикантомъ трудъ мало по малу расширяется и выходитъ

за предѣлы того, что общалъ рабочій, и вообще перестаетъ соответствовать получаемому за него эквиваленту. И такъ какъ рабочій оказывается не въ состояніи противостоятъ фабриканту, то въ отношенія между ними вмѣшивается государственная власть, которая беретъ на себя задачу урегулировать эти отношенія и защитить слабѣйшую сторону—рабочаго. Она пытается опредѣлить время и продолжительность труда, обезпечить праздничный отдыхъ, школьное образованіе, предупредить и устранить вредныя для здоровья и нравственности условія работы, оградить рабочихъ отъ несчастій, являющихся результатомъ условій промышленной дѣятельности, обезпечить утратившихъ работоспособность, урегулировать отношенія между рабочими и работодателемъ по выплатѣ заработанныхъ денегъ, предупредить произвольные штрафы, предоставить возможность рабочимъ защищать свои интересы безъ нарушенія общественнаго спокойствія и обезпечить рабочихъ на время безработицы. Государственная власть исходитъ изъ мысли о защитѣ рабочихъ, но, устанавливая обязательныя условія труда, она идетъ на встрѣчу тѣмъ фабрикантамъ, которые склонны сами по себѣ улучшать положеніе рабочихъ, но связаны конкуренціей. Рабочее законодательство ставитъ всѣхъ предпринимателей въ одинаковыя условія.

Легко понять, на сколько трудна задача, взятая на себя государствомъ. Она осложняется заботой не слишкомъ стѣснять свободу сторонъ. Въ частности государственное вмѣшательство не должно парализовать предпринимательской инициативы и отвлекать капиталъ отъ дѣятельности, полезной для общества и для мѣстнаго населенія.

Въ дѣйствующемъ законодательствѣ отношенія между работодателемъ и рабочимъ нормируются: 1) общими постановленіями о личномъ наймѣ (ст. 86 Уст. о Пром. изд. 1893 г.); 2) постановленіями Устава о Промышленности (ст. 87—126) о наймѣ рабочихъ на фабрики, заводы и мануфактуры; 3) такъ называемыми особыми правилами о взаимныхъ от-

ношеніяхъ фабрикантовъ и рабочихъ (ст. 127—155 Уст. о Пром.), которыя изданы были для мѣстностей съ значительнымъ развитіемъ промышленности, а въ настоящее время дѣйствуютъ во всей Европейской Россіи; 4) закономъ 2 іюня 1897 года о продолжительности и распредѣленіи рабочаго времени въ заведеніяхъ фабрично-заводской и горной промышленности; 5) закономъ 2 іюня 1903 года о вознагражденіи увѣчныхъ рабочихъ.

Особенныя нормы личнаго найма рабочихъ относятся лишь къ фабрикамъ, заводамъ и мануфактурамъ (глава 4 Устава о Пром.). А мануфактуры, фабрики и заводы законъ отличаетъ отъ ремесла тѣмъ, что первыя имѣютъ въ большомъ видѣ заведенія и машины, тогда какъ ремесленники имѣютъ лишь ручныя машины и инструмены (ст. 2). Ремесленный наймъ законъ нормируетъ особо. Но если одной изъ слабыхъ сторонъ рабочаго законодательства надо считать то обстоятельство, что оно распространяетъ свое дѣйствіе одинаково и на крупныя и на менѣ значительныя фабрики (хотя ср. ст. 156 Уст. о Пром.), то пока этотъ недостатокъ не устранимъ, нельзя указать основаній въ пользу отдѣленія ремесленнаго найма отъ фабричнаго. Затѣмъ подъ дѣйствіе рабочаго законодательства подпадаютъ фабрично-заводскіе рабочіе въ собственномъ смыслѣ этого слова, а отнюдь не тѣ, услуги которыхъ, оказываемыя на фабрикѣ, приближаются къ домашнимъ услугамъ (ст. 135 Уст. о Пром.).

Что касается способности вступать въ договоръ фабричнаго найма, то законъ совершенно не допускаетъ къ фабричнымъ и заводскимъ работамъ лишь дѣтей, не достигшихъ двѣнадцатилѣтняго возраста (ст. 108 Уст. о Промышл. см. примѣч.). Затѣмъ на основаніи ст. 2202 Зак. Гражд. изд. 1900 г. не могутъ наниматься дѣти несовершеннолѣтнія безъ позволенія родителей или опекуновъ, жены безъ позволенія мужей. Но что касается женщинъ и несовершеннолѣтнихъ, имѣющихъ отдѣльный видъ на жительство, то отъ нихъ не

требуется особаго позволенія родителей, опекуновъ или мужей (ст. 90 Уст. о Пром.): оно въ такомъ случаѣ предполагается само собой. Договоръ найма совершается съ самимъ нанимающимся. И потому когда нанимается артель рабочихъ, то (ср. ст. 79 слл. Уст. Торг. изд. 1903 г.) устанавливаются отношенія нанимателя съ каждымъ изъ членовъ артели въ отдѣльности. Заводское или фабричное управленіе обязано при наймѣ рабочихъ требовать отъ нихъ представленія вида на жительство (ст. 88 слл. 133 Уст. о Пром.; ст. 1352 Улож. о Наказ.), а при приѣмѣ несовершеннолѣтнихъ необходима справка съ ихъ мѣрическими документами.

Законъ повелѣваетъ облекать условія договора найма фабричныхъ рабочихъ въ письменную форму. Такъ по ст. 134 Уст. о Пром. каждому рабочему, не позднѣе семи дней по допущеніи къ работѣ на фабрикѣ, должна быть выдана расчетная книжка утвержденнаго Губернскимъ Присутствіемъ образца (ст. 134 Уст. о Пром.). Въ расчетной книжкѣ должны быть обозначаемы: 1) имя отчество или фамилія, или прозвище рабочаго; 2) срока найма и вида на жительство; 3) размѣръ заработной платы, указаніе основаній ея исчисленія и сроковъ платежей; 4) размѣръ платы за пользованіе рабочимъ устроенными при фабрикѣ или заводѣ квартирами, банею и т. п. 5) прочія условія найма, которыя договаривающіяся стороны сочтутъ нужнымъ внести въ книжку; 6) записи заработка, съ указаніемъ количества наложенныхъ на рабочаго взысканій и поводовъ къ ихъ наложенію; 7) извлеченіе изъ постановленій закона и правилъ внутренняго распорядка, опредѣляющихъ права, обязанности и отвѣтственность рабочихъ (ст. 137). Изъ приведеннаго содержанія расчетной книжки очевидно, что она не только имѣетъ въ виду опредѣленіе отношеній по договору найма, но и преслѣдуетъ цѣли контроля надъ дѣятельностью фабриканта по отношенію къ рабочему. Исходя изъ соображеній объ этой второй цѣли расчетной книжки, законъ говоритъ объ обяза-

тельности выдачи ея, угрожая завѣдывающему фабрикой за держаніе рабочаго безъ книжки или неправильное веденіе ея штрафомъ отъ пяти до двадцати пяти рублей (ст. 153). Расчетная книжка является наилучшимъ доказательствомъ правъ сторонъ. Но разъ законъ говоритъ о выдачѣ книжки, какъ актѣ одностороннемъ, то было бы неправильно усматривать въ книжкѣ единственное средство доказательства. Во всякомъ случаѣ изъ ст. 153 не видно, чтобы неправильныя записи въ книжкѣ не могли быть опровергаемы свидѣтельскими показаніями. А что касается того періода работъ на фабрикѣ, который предшествуетъ выдачѣ книжки (ст. 134), то относительно его можетъ не быть никакихъ письменныхъ доказательствъ. Изъ сказаннаго очевидно, что моментъ совершенія договора найма нельзя приурочивать къ моменту выдачи книжки; договоръ этотъ совершается простымъ соглашеніемъ, во исполненіе котораго фабрикантъ допускаетъ нанявшагося къ работѣ на фабрикѣ (134).

Предметомъ соглашенія служатъ указанные самимъ закономъ пункты, а также и различныя условія по усмотрѣнію сторонъ. Но въ договоры, заключаемые между заводскими и фабричными управленіями и рабочими, воспрещается вносить условія, клонящіяся къ ограниченію сторонъ въ пользованіи правомъ судебной защиты (ст. 92). Въ договоры не могутъ быть вносимы и всякія другія условія, противная законамъ общимъ и тѣмъ, какіе изданы относительно рабочаго найма. Срокъ найма опредѣляется соглашеніемъ. По закону наемъ можетъ производиться 1) на опредѣленный срокъ, 2) на срокъ неопредѣленный и 3) на время исполненія какой либо работы (ст. 94). Но онъ во всякомъ случаѣ не можетъ простирается долѣе пяти лѣтъ или далѣе того срока, на который выданъ паспортъ (ст. 2214, 2216 Зак. Гражд. изд. 1900 г.).

Права и обязанности рабочаго и работодателя опредѣляются соглашеніемъ и закономъ, ограничивающимъ свободу соглашенія. Рабочій обязанъ выполнить взятую имъ на себя

работу въ предѣлахъ, закономъ указанныхъ, и при выполненіи ея подчиняться правиламъ внутренняго распорядка, издаваемыхъ съ утвержденія фабричнаго Инспектора фабрикантомъ или заводчикомъ.

Исполненіе обязанностей со стороны рабочаго не стоитъ въ непосредственной связи съ исполненіемъ соотвѣтственныхъ обязанностей фабрикантомъ или заводчикомъ: рабочему въ случаѣ неисправности хозяина—лишь предоставлено право требовать расторгенія заключеннаго съ нимъ договора (ст. 98 и 106 Уст. о Пром. изд. 1893 г.). Отлучка рабочаго отъ работы, хотя бы и въ виду неисправной уплаты ему заработныхъ денегъ, будетъ считаться самовольной и повлечетъ за собой наложеніе на него взысканія по ст. 146 Уст. о Пром. А за самовольный отказъ отъ работы до истеченія срока найма (или же, при наймѣ на срокъ неопредѣленный, безъ предупрежденія) онъ подвергается отвѣтственности по ст. 51⁴ по прод. 1902 г. Уст. о Наказ.

Точное исполненіе обязанностей со стороны рабочаго находится въ прямой зависимости отъ рабочаго времени. По ст. 2 закона 2 іюня 1897 г. (Собр. Узак. и Расп. Правит. 13 іюня 1897 г. № 62 ст. 778) рабочимъ временемъ или числомъ рабочихъ часовъ въ сутки для каждаго рабочаго считается то время, въ теченіе котораго, согласно договору найма, рабочій обязанъ находиться въ промышленномъ заведеніи и въ распоряженіи завѣдывающаго онымъ для исполненія работъ.

Но если опредѣленіе рабочаго времени и можетъ входить въ содержаніе договора найма, то свободѣ соглашенія закономъ полагаются границы, указаніе на которыя должно войти въ содержаніе расчетныхъ книжекъ и правилъ внутренняго распорядка. Установленные закономъ предѣлы продолжительности рабочаго времени и распредѣленіе его относятся къ публичному порядку, и потому обязательны въ силу самаго закона. Какъ бы ни были редактированы правила, что

бы ни было записано въ расчетной книжкѣ и какъ бы стороны ни опредѣляли при заключеніи договора найма свои права и обязанности, законъ о рабочемъ времени долженъ быть исполненъ. Если законъ, исходя изъ интересовъ предпринимателей, для которыхъ невыгодны принудительныя нормы рабочаго времени, или даже изъ интересовъ рабочихъ, для которыхъ могутъ быть выгодны сверхурочныя работы,—допускаетъ измѣненіе установленныхъ нормъ соглашеніемъ, то тѣмъ самымъ онъ вводитъ начало, подрывающее основныя принципы рабочаго законодательства.

Продолжительность и распредѣленіе рабочаго времени для взрослыхъ рабочихъ въ заведеніяхъ фабрично-заводской и горной промышленности установлены закономъ 2 іюня 1897 г.

На основаніи ст. 6, дополн. полож. Ком. М. 22 янв. 1900 г. (Собр. № 13 ст. 193) работъ не полагается во всѣ воскресные и слѣдующіе праздничные дни: 1 и 6 Января, 2 Февраля, 25 Марта, 6 и 15 Августа, 8 и 14 Сентября, 21 Ноября, 25 и 26 Декабря, пятокъ и субботу Страстной недѣли, понедѣльникъ и вторникъ Пасхальной недѣли, день Вознесенія Господня и второй день праздника Сошествія Св. Духа. Для рабочихъ инославнаго вѣроисповѣданія разрѣшается не вносить въ росписаніе праздниковъ тѣхъ изъ указанныхъ въ сей (6) статьѣ праздничныхъ дней, которые не чтутся ихъ церковью. Для рабочихъ не-христіанъ допускается внесеніе въ росписаніе праздниковъ другихъ дней недѣли, взамѣнъ воскресныхъ, сообразно закону ихъ вѣры; внесеніе же остальныхъ упомянутыхъ въ сей (6) статьѣ для нихъ необязательно (прим. 2 къ ст. 6). Ограниченіемъ правила ст. 6 является ст. 7, которая допускаетъ соглашеніе о томъ, чтобы рабочій былъ занятъ работой въ воскресный день взамѣнъ будничнаго. Изъ буквального смысла статьи видно, что не допускается замѣны будничнаго дня какимъ либо инымъ праздничнымъ днемъ, кромѣ воскреснаго.

Затѣмъ законъ опредѣляетъ продолжительность рабочаго дня и ночныхъ работъ. Ночнымъ временемъ считается: при работахъ одною смѣною-время между 9 часами вечера и 5 часами утра, а при работѣ двумя и болѣе смѣнами-время между 10 часами вечера и 4 часами утра (ст. 3). Для рабочихъ, занятыхъ исключительно въ дневное время, рабочее время не должно превышать одиннадцати съ половиною часовъ въ сутки, а по субботамъ и въ кануны означенныхъ въ ст. 6 двенадцатыхъ праздниковъ-десяти часовъ (не считая перерывовъ на принятіе пищи и отдыхъ см. подробн. правила 20 сент. 1897 г. Собр. Узак. и Расп. 8 окт. 1897 г. № 105 ст. 1425 и № 131 ст. 1905). Въ канунъ праздника Рождества Христова работы должны быть окончены не позже полудня (ст. 4). Для рабочихъ же, занятыхъ хотя бы отчасти въ ночное время, рабочее время не должно превышать десяти часовъ въ сутки (ст. 5). Сверхъ указанного времени рабочій не обязанъ находиться въ промышленномъ заведеніи и завѣдывающій не можетъ возложить на него исполненіе какихъ либо работъ (ср. ст. 2); это—время, когда, по выраженію закона (ст. 8), рабочему не полагается работы. Означенныя ограниченія не примѣняются лишь въ такимъ производствамъ, въ которыхъ неизбежна непрерывная работа по техническимъ соображеніямъ, а равно въ случаяхъ, когда непрерывныя работы вызываются непреодолимой силой (см. Инструкцію чинамъ фабричной Инспекціи въ Собр. Узак. 8 окт. 1897 № 105 ст. 1425 и рядъ дополнит. распоряж. 1898 г.: см. Собр. Узак. № 23 ст. 352, № 29 ст. 447, № 34 ст. 511, № 69 ст. 890). Но съ другой стороны п. 3 ст. 9 закона 2 іюня 1897 г. предоставляет издавать особыя правила о продолжительности и распредѣленіи времени въ производствахъ и работахъ, особенно вредныхъ для здоровья, съ уменьшеніемъ установленной въ ст. 4 и 5 закона 2 іюня 1897 г. наибольшей продолжительности рабочаго времени въ зависимости отъ свойственнаго

этимъ производствомъ и работамъ вреда и отъ мѣръ предосторожности, которыя приняты къ ослабленію онаго.

Во измѣненіе общаго правила о продолжительности работъ ст. 8 допускаетъ по особому соглашенію завѣдывающаго промышленнымъ заведеніемъ съ рабочими сверхурочныя работы, т. е. производимыя въ такое время, когда по правиламъ внутренняго распорядка рабочему не полагается работы. Законъ допускаетъ даже включеніе условія о сверхурочныхъ работахъ въ договоръ найма, но лишь въ томъ случаѣ, когда эти работы оказываются необходимыми по техническимъ условіямъ производства. Ограниченіемъ къ закону 2 іюня является постановленіе Главнаго фабричн. и горн.-зав. Присутствія, утв. 2 іюля 1903 г. (Собр. Узак. и Расп. 18 сент. 1902 г. № 100 ст. 1393), въ силу котораго производство необязательныхъ сверхурочныхъ работъ — цѣлымъ заведеніемъ, отдѣломъ его или значительными группами рабочихъ допускаются лишь въ особо уважительныхъ случаяхъ и съ разрѣшенія мѣстнаго Присутствія. Сопоставляя ст. 8 со ст. 6 и 7, мы должны вывести заключеніе, что сверхурочныя работы не допускаются въ названные въ законѣ праздничные дни. При иномъ толкованіи оказалась бы излишней ст. 7, позволяющая при наличности особаго о томъ соглашенія работу въ воскресный день замѣнить будничнаго. Такимъ образомъ здѣсь допускается сверхурочная работа (ср. ст. 8), но лишь при условіи замѣны одного дня другимъ, и при томъ только воскреснымъ, а отнюдь на двенадцатымъ.

Особо нормируются работы подростковъ (15—17 лѣтъ) и лицъ женскаго пола на фабрикахъ, заводахъ и мануфактурахъ. Подростки не могутъ быть занимаемы работой во всѣ воскресные и тѣ праздничные дни, въ которые не полагается работъ для взрослыхъ рабочихъ (прим. 1 къ ст. 6 закона 2 іюня 1897 г.). Далѣе подростки и женщины не могутъ быть занимаемы работою между 9 часами вечера и 5 часами утра въ предпріятіяхъ хлопчатобумажномъ, полотняномъ, шерстя-

номъ и нѣк. др. (ст. 122 Уст. о Промышл. изд. 1893 г.). А въ производствахъ съ 18 часовой непрерывной дневной работой двумя смѣнами ночное время, въ теченіе котораго не должны быть допускаемы къ работамъ подростки и женщины, считается отъ 10 часовъ вечера до 4 часовъ утра (ст. 123). Ночныя работы означенныхъ лицъ могутъ быть допущены лишь Присутствіемъ по фабричнымъ дѣламъ или Губернаторомъ въ особо уважительныхъ случаяхъ (какъ то: послѣ продолжительной вызванной несчастіемъ остановки работы или при усиленномъ поступленіи заказовъ передъ ярмаркой), а также и тогда, когда означенныя работы исполняются ими одновременно и совмѣстно съ главами ихъ семействъ (ст. 124 и 125). Исполненіе означенныхъ постановленій гарантировано приводимой ниже ст. 1404¹ (по прод. 1902 г.). Улож. о Наказ.

Что касается, наконецъ, малолѣтнихъ рабочихъ (12—15 лѣтъ), то и они не могутъ быть занимаемы работами въ воскресные и тѣ праздничные дни, въ которые не полагается работы для взрослыхъ (прим. 1 къ ст. 6 закона 2 іюня 1897 г.), а также въ дни высокаторжественные. Это послѣднее—привилегія малолѣтнихъ. Но значеніе ея ослабляется прим. 3 къ ст. 110 Уст. о Пром. по прод. 1895 г., въ силу котораго въ тѣ воскресные и высокаторжественные дни, въ которые на фабрикахъ, заводахъ или мануфактурахъ производятся работы взрослыми, съ разрѣшенія Присутствія по фабричнымъ дѣламъ допускаются и малолѣтніе. А, какъ извѣстно, включеніе высокаторжественныхъ дней въ расписаніе праздниковъ, въ которые не полагается работы, въ силу ст. 6 закона 2 іюня, не можетъ считаться обязательнымъ (см. Собр. Узак. 1900 № 23 ст. 433).

Малолѣтніе не могутъ быть занимаемы работою болѣе восьми часовъ въ сутки, не включая времени, потребнаго на завтракъ, обѣдъ, ужинъ, посѣщеніе школы и на отдыхъ. При этомъ работа не должна продолжаться долѣе четырехъ ча-

совъ сряду (ст. 109 Уст. о Пром.). Въ исключительныхъ случаяхъ работа можетъ продолжаться шесть часовъ сряду, но тогда общая ея продолжительность не должна превышать указаннаго числа часовъ (прим. 1 къ ст. 109). Въ заведеніяхъ съ 18 часовой непрерывной работой малолѣтніе могутъ быть заняты въ теченіе 9 часовъ, но съ тѣмъ, чтобы работа не продолжалась болѣе 4 съ половиною часовъ сряду (2 прим. къ ст. 109). Малолѣтніе не могутъ быть занимаемы работою между 9 часами вечера и 5 часами утра. Впрочемъ изъ этого правила сдѣлано исключеніе для стекляннаго производства, въ которомъ допускается ночная работа малолѣтнихъ до шести часовъ сряду; но по исполненіи ея малолѣтній пользуется обязательнымъ 12-часовымъ отдыхомъ. Малолѣтнихъ воспрещается допускать къ вреднымъ для здоровья или изнурительнымъ производствамъ (ст. 111). Указаніе такихъ производствъ или отдѣльныхъ работъ лежитъ на обязанности Главнаго по фабричнымъ и заводскимъ дѣламъ Присутствія. Завѣдывающіе (владѣльцы или управляющіе) заводами, фабриками, мануфактурами и ремесленными заведеніями, виновные въ неисполненіи установленныхъ закономъ или предписанныхъ надлежащимъ порядкомъ правилъ относительно работы малолѣтнихъ, подростковъ и лицъ женскаго пола въ означенныхъ промышленныхъ учрежденіяхъ и заведеніяхъ, подвергаются: аресту не свыше одного мѣсяца или денежному взысканію не свыше ста рублей (ст. 1404¹ по прод. 1902 Улож. о Наказ.).

Затѣмъ законодатель даетъ рядъ статей о школьномъ образованіи малолѣтнихъ рабочихъ (ст. 112 и сл.), карая неисполненіе ихъ арестомъ не свыше одного мѣсяца или штрафомъ до 100 рублей (ст. 1404² по прод. 1895 г. Улож. о Наказ.). Но достаточно сказать, что владѣльцамъ фабрикъ и заводовъ лишь предоставляется открывать школы, чтобы понять практическую бесплодность нормированія у насъ школьнаго вопроса. А если принять во вниманіе продолжительность труда малолѣтнихъ, то станетъ совершенно понятнымъ, что

законъ о школьномъ обученіи малолѣтнихъ остается мертвой буквой.

Законъ 2 іюня 1897 года поставилъ предѣлы соглашенію сторонъ, ограничивъ продолжительность и распределеніе рабочаго времени. Эти ограниченія должны получить выраженіе въ т. н. правилахъ внутренняго распорядка, которыя утверждаются фабричнымъ Инспекторомъ, и въ которыхъ ближайшимъ образомъ опредѣляется время начала и окончанія работъ, количество и продолжительность времени для отдыха, завтрака и обѣда, росписаніе праздниковъ, порядокъ и продолжительность отлучекъ, условія пользованія квартирами и т. п., указаніе времени чистки машинъ, опредѣленіе обязанностей рабочихъ по соблюденію порядка и благочинія на фабрикѣ и требованія предосторожности при обращеніи съ машинами, огнемъ и т. п. (ст. 142 Уст. о Промышл. изд. 1893 г.). Если правила внутренняго распорядка — съ одной стороны имѣютъ въ виду гарантировать интересы рабочихъ, то съ другой — онѣ преслѣдуютъ цѣли полицейскаго характера, соотвѣтствующія той административной власти, какая предоставлена закономъ завѣдывающему фабрикой. Въ виду смѣшенія въ лицѣ завѣдывающаго функций — хозяйской и полицейской, двойственный характеръ имѣютъ и правила внутренняго распорядка, а также и санкція этихъ правилъ. По ст. 143 Уст. о Промышл. издан. 1893 г. въ видахъ поддержанія на фабрикахъ должнаго порядка, завѣдывающимъ сими заведеніями предоставляется налагать на рабочихъ собственною властью денежныя взысканія: 1) за неисправную работу, 2) за прогулъ и 3) за нарушеніе порядка. Само собой разумѣется, что наложеніе взысканій въ двухъ первыхъ случаяхъ относится къ исправному исполненію рабочимъ своихъ обязанностей по найму. Въ этомъ убѣждаетъ и ближайшее опредѣленіе понятій — неисправности и прогула (ст. 144 и 145 Уст. о Пром.). Что же касается третьяго пункта — нарушенія порядка, то лишь первый видъ нарушенія порядка

(см. ст. 146) — несвоевременная явка на работу или самовольная отлучка съ нея относится къ работѣ; что же касается остальныхъ случаевъ, какъ несоблюденіе чистоты въ заводскихъ помѣщеніяхъ, непослушаніе, игры на деньги и т. д., то они относятся къ внутреннему порядку въ фабрично-заводскихъ заведеніяхъ, поддержаніе котораго считается необходимымъ не только для фабриканта или заводчика, но и съ точки зрѣнія общественныхъ интересовъ. Полагая опредѣленные предѣлы взысканіямъ, налагаемымъ на основаніи ст. 143—146 (см. ст. 147—149), законъ все же допускаетъ значительную степень усмотрѣнія завѣдывающаго при наложеніи взысканія за неисправную работу (ст. 144). Такъ какъ подъ неисправную работу законъ подводитъ и порчу матеріаловъ, машинъ и иныхъ орудій производства, то необходимо принять во вниманіе, что здѣсь имѣются въ виду лишь небрежныя дѣйствія рабочаго; за умышленное же поврежденіе или истребленіе сложныхъ и цѣнныхъ орудій производства рабочій отвѣчаетъ по ст. 153² по прод. 1902 г. Уст. о Наказаніяхъ.

По усмотрѣнію завѣдывающаго взысканіе за прогулъ налагается соотвѣтственно заработной платѣ рабочаго и количеству прогульнаго времени въ размѣрѣ, не превышающемъ, однако, суммы шестидневнаго его заработка (сверхъ того у рабочаго удерживается заработная плата за все прогульное время), а при сдѣльной работѣ — въ размѣрѣ не превышающемъ рубля за день и трехъ рублей въ общей сложности (ст. 145). Т. о. въ двухъ первыхъ случаяхъ устанавливается нѣкоторое соотвѣтствіе между взысканіемъ и неисполненной обязанностью. Въ третьемъ же случаѣ, какъ и слѣдуетъ, взысканіе опредѣляется одинаково для всѣхъ случаевъ нарушенія порядка — въ размѣрѣ одного рубля за нарушеніе. И не смотря на все различіе по существу между видами обязанностей рабочихъ и взысканій за нихъ, эти взысканія одинаково налагаются представителемъ и защитникомъ хо-

зайскихъ интересовъ—завѣдывающимъ, и наложеніе взысканія одинаково не подлежитъ обжалованію (ст. 151). Безъ различія случаевъ неисправности только фабричная инспекція можетъ привлечь завѣдывающаго къ отвѣтственности и (ст. 154) подвергнуть его взысканію отъ 25 до 100 рублей. При томъ опять безъ различія случаевъ взысканія инспекція производить разслѣдованіе о правильности взысканія только по заявленію рабочихъ (ст. 151). Наконецъ, безъ различія случаевъ неисправности и взысканія, это послѣднее обращается на составленіе особаго при фабрикѣ капитала, употребляемаго только на удовлетвореніе нуждъ самихъ рабочихъ (ст. 152). Въ виду приданнаго закономъ административнаго характера взысканію съ рабочихъ, за что бы оно ни послѣдовало, обращеніе этого взысканія въ особый фондъ справедливо и цѣлесообразно. Но вѣдь законъ не лишаетъ права фабриканта или заводчика взыскивать съ рабочаго убытки и независимо отъ административнаго взысканія (прим. ст. 143). Кромѣ того, составляемый изъ штрафовъ капиталъ находится въ завѣдываніи фабричнаго управленія. И потому, не смотря на гарантію ст. 152, рабочіе не могутъ быть вполне увѣрены въ употребленіи этого капитала на такія нужды, которыя не должны удовлетворяться изъ личнаго капитала фабриканта или заводчика.

Изъ договора фабрично-заводскаго найма возникаетъ обязанность хозяина заведенія давать рабочему заработную плату. Эта обязанность предполагается. Законъ лишь предписываетъ указать размѣръ ея и основанія къ исчисленію, равно и сроки платежей (ст. 137 Уст. о Промышл. изд. 1893 г.). Ст. 2219 Закон. Гражд. изд. 1900 г. допускаетъ участіе управляющихъ дѣлами купцовъ и фабрикантовъ въ прибыляхъ съ предпріятія. Очевидно, что, если рабочіе не ограничены въ соглашеніяхъ объ основаніи исчисленія заработной платы, то они могутъ договариваться съ хозяевами и объ участіи въ прибыляхъ предпріятія. Если не во всѣхъ,

то во многихъ случаяхъ, такой способъ вознагражденія рабочихъ можно считать цѣлесообразнымъ и желательнымъ по столько, по столько онъ ведетъ къ примиренію противоположныхъ интересовъ—рабочихъ и работодателей. На случай, если условія договора недостаточны для точнаго исчисленія заработной платы, то основаніемъ къ исчисленію ея принимаются общія разцѣпочныя табели и вѣдомости, урочныя правила и тарифы, выставляемые въ мастерскихъ за подписью завѣдывающаго фабрикой (ст. 139 Уст. о Пром.). На обязанности фабричной инспекціи лежитъ свидѣтельствованіе расцѣпокъ заработной платы (ст. 3, г. Наказа чинамъ фабричной Инспекціи. Собр. Узак. 1900 г. № 23 ст. 434). Въ виду Высочайше утвержденнаго положенія Комитета Министровъ 8 мая 1898 г. инспекція не можетъ требовать измѣненій въ предъявляемыхъ имъ расцѣнкахъ и отказывать въ утвержденіи ихъ, такъ какъ окончательное установленіе расцѣпокъ можетъ зависѣть исключительно отъ добровольнаго соглашенія сторонъ (Шрамченко. Уст. о Пром. С.-П.Б. 1899 г. стр. 83).

Обязанность предоставленія рабочему заработной платы обусловлена исполненіемъ обязательствъ, лежащихъ на рабочемъ.

Прогулъ рабочаго, т. е. неявка въ теченіе не менѣе половины рабочаго дня даетъ завѣдывающему право, помимо наложенія взысканія по ст. 143, удерживать заработную плату за все прогульное время (ст. 145). Заработная плата удерживается и въ томъ случаѣ, если прогулъ вызванъ какимъ-либо непредвидѣннымъ и даже несчастнымъ обстоятельствомъ, хотя взысканія за прогулъ въ этомъ случаѣ и не полагается (прим. къ ст. 145). По толкованію Сената плата удерживается и тогда, когда одновременно съ случаемъ, препятствовавшимъ рабочему явиться на работу, другой случай постигъ непосредственно фабриканта (напр. приостановленіе работъ взрывомъ паровика), или когда обѣ стороны постигнуты од-

нимъ и тѣмъ же случаемъ, препятствующимъ рабочему встать на работу, а фабриканту—допустить на фабрику производство. Примѣромъ можетъ служить пожаръ, приостановленіе работъ по распоряженію правительственной власти, занятіе фабрики непріателемъ, забастовка, если съ нею связана опасность насильственныхъ дѣйствій забастовщиковъ противъ тѣхъ рабочихъ, которые готовы приступить къ работѣ (касс. рѣш. 1906 г. № 1).

Привилегія фабриканта и заводчика заключается въ томъ, что въ случаѣ неисправности рабочаго они могутъ удержать заработную плату (ст. 145). Тогда какъ рабочій при неисправности хозяина можетъ лишь, видѣли мы, судебнымъ порядкомъ требовать расторженія договора найма (ст. 98). Въ случаѣ основательности иска, рабочему присуждается сверхъ должной ему фабрикантомъ суммы, особое вознагражденіе, въ размѣрѣ, не превышающемъ: при срочномъ договорѣ—двухмѣсячнаго его заработка, а при договорѣ на срокъ неопредѣленный—двухнедѣльнаго заработка (ст. 98). Фабрикантъ или заводчикъ считается выполнившимъ свое обязательство предъ рабочимъ, если исполнить условія ст. 97, по которой выдача заработной платы должна производиться не рѣже одного раза въ мѣсяцъ, если наемъ заключенъ на срокъ болѣе мѣсяца, и не рѣже двухъ разъ въ мѣсяцъ, при наймѣ на срокъ неопредѣленный. Законъ имѣлъ въ виду обезпечить регулярное полученіе рабочими ихъ платы и безъ достаточныхъ основаній поставилъ частоту полученія отъ опредѣленности или неопредѣленности срока найма.

Въ предотвращеніе произвольнаго и обманнаго пониженія заработной платы законъ воспрещаетъ расплату съ рабочими, вмѣсто денегъ, купонами, условными знаками, хлѣбомъ, товаромъ и иными предметами (ст. 99). За нарушеніе этого правила завѣдывающій подвергается денежному взысканію отъ пятидесяти до трехсотъ рублей (ст. 155). А въ случаѣ, если завѣдывающій будетъ заставлять рабочихъ, вмѣсто

слѣдующей имъ платы деньгами, получать ее товарами, хлѣбомъ или другими какими либо предметами, то онъ за сіе подвергается: денежному взысканію отъ ста до трехсотъ рублей, и, сверхъ того, обязанъ вознаградить за понесенные вслѣдствіе сего работниками убытки (ст. 1359 Улож. о Наказ.). А за совершеніе указаннаго проступка въ третій разъ, или хотя бы въ первый и второй разъ, но когда этотъ проступокъ вызвалъ на фабрику или на заводъ волненія, сопровождавшіяся нарушеніемъ тишины или порядка, и повлекли принятіе чрезвычайныхъ мѣръ для подавленія безпорядковъ, завѣдывающій фабрикой или заводомъ подвергается аресту на время до трехъ мѣсяцевъ и, сверхъ того, можетъ быть лишонъ права завѣдывать фабриками и заводами на время до двухъ лѣтъ (ст. 1359² по прод. 1902 г. Улож. о Наказ.). Послѣдствія ст. 1359² при указанныхъ въ ней условіяхъ наступаютъ и въ случаѣ нарушенія ст. 1359¹, которая постановляетъ: за выдачу рабочимъ людямъ наемной платы не наличными деньгами, но отдѣленными отъ процентныхъ бумагъ купонами, какъ не подлежащими еще оплатѣ, такъ равно и такими, срокъ платежа по которымъ уже наступилъ, виновные въ томъ наниматели или уполномоченныя ими лица подвергаются: денежному взысканію отъ пятидесяти до трехсотъ рублей.

Однакоже законъ допускаетъ вычетъ изъ производимыхъ рабочимъ платежей за продовольствіе и снабженіе рабочихъ предметами потребленія изъ фабричныхъ лавокъ (ст. 100), косвенно допуская этимъ расплату товарами. Въ видахъ обезпеченія заработка рабочаго законъ требуетъ утверждаемыхъ инспекціей таксъ, въ случаѣ установленія фабрикой платежей за пользованіе квартирами, баней, чайными, столовыми и т. п. (ст. 140) и установленія таксы товаровъ, отпускаемыхъ изъ фабричныхъ лавокъ (ст. 141). Но законъ безусловно воспрещаетъ фабрикантамъ вѣзять съ рабочихъ проценты на деньги, выдаваемые рабочимъ заимобразно (ст. 101) и плату

за врачебную помощь, за освѣщеніе мастерскихъ, за пользование при работахъ для фабрики орудіями производства (ст. 102). При производствѣ рабочимъ платежей не дозволяется дѣлать вычеты на уплату ихъ долговъ (за исключеніемъ расчетовъ за выданныя впередъ деньги, за продовольствіе и забранные въ фабричной лавкѣ товары). При расчетахъ за взятые впередъ деньги, а равно въ случаѣ предъявленія исполнительнаго листа и при взысканіи податей, съ рабочего можетъ быть удерживаемо, при каждой отдѣльной расплатѣ, не болѣе одной трети причитающейся ему суммы, если онъ холостъ, и не болѣе одной четверти, если онъ женатъ или вдовъ, но имѣетъ дѣтей (ст. 100 Уст. о Промышл. по прод. 1895 г.). Всѣ только что приведенныя постановленія, имѣющія цѣлью предупредить уменьшеніе заслуженной заработной платы, страдаютъ однимъ весьма существеннымъ недостаткомъ: они не имѣютъ санкціи, и потому безсильны противъ возможнаго произвола завѣдывающей фабрикой. На случай нарушенія ст. 100 — 102, 140 — 141 рабочій не можетъ даже требовать расторженія договора и тѣмъ болѣе не можетъ рассчитывать на послѣдствія ст. 98.

Въ интересахъ устойчивости заработной платы, на которой построенъ весь бюджетъ рабочего и которая является важнѣйшимъ элементомъ въ расчетахъ фабриканта, законъ запрещаетъ понижать заработную плату прежде окончанія заключеннаго срочнаго договора или безъ предупрежденія за двѣ недѣли, въ случаѣ договора на срокъ неопредѣленный. За самовольное пониженіе платы рабочихъ завѣдывающій отвѣчаетъ по приведенной уже ст. 1359, карающей виновнаго денежнымъ взысканіемъ отъ ста до трехсотъ рублей, не зависимо отъ возмѣщенія понесенныхъ рабочимъ убытковъ.

По ст. 96 Уст. о Пром. и рабочіе не вправе до окончанія договора требовать какихъ либо измѣненій въ условіяхъ онаго. Законъ не даетъ санкціи этому постановленію,

по той причинѣ, что само по себѣ требованіе не представляется проступкомъ и не причиняетъ фабриканту убытковъ. Если же рабочій, предъявившій требованіе и неполучившій удовлетворенія, оставитъ работы, въ такомъ случаѣ онъ можетъ быть привлеченъ по ст. 51⁴ по прод. 1902 г. Устава о Наказаніяхъ, но не за требованіе измѣненія условій найма, а за самовольное прекращеніе найма. Если же рабочій, предъявившій требованіе объ измѣненіи условій найма, не прекращая этихъ отношеній, воздерживается отъ работы, въ такомъ случаѣ онъ можетъ быть подвергнутъ взысканію по ст. 143 Уст. о Пром.

Но обычно требованіе измѣненія условій договора и въ частности повышенія заработной платы представляется не отдѣльными рабочими, а всѣми, работающими въ данномъ заведеніи. Какъ самыя требованія, такъ и сопровождающія ихъ событія могутъ принять двоякое направленіе. Въ переговоры съ хозяевами могутъ вступать представители рабочихъ союзовъ. Приэтомъ возможно привлеченіе постороннихъ дѣлъ лицъ напр. адвокатовъ для помощи въ дѣлѣ редактированія условій. Возможны затѣмъ особыя учрежденія-примирительныя палаты, третейскіе суды, совѣты свѣдущихъ людей, составляемыя на половину изъ рабочихъ и хозяевъ и имѣющія цѣлью примиреніе интересовъ той и другой стороны. Дѣйствующее законодательство дѣлаетъ лишь слабыя попытки къ мирному разрѣшенію конфликтовъ. Такъ по закону 10 іюня 1903 г. (Собран. Уаак. и Расп. 1 іюля 1903 г. № 69 ст. 792) фабричныя, заводскія и промысловыя управленія имѣютъ право предоставлять рабочимъ выбирать особыхъ старостъ для сношенія съ фабричнымъ управленіемъ и съ властями о нуждахъ и ходатайствахъ рабочихъ и по исполненію условій найма. Это-первая попытка официальной организаціи рабочихъ для предствительства ихъ нуждъ. Затѣмъ примѣнительно къ этому закону изданы были и 8 февраля 1905 г. утверждены Министромъ Путей Сообщенія (приказъ 16 фев-

раля 1905 г. № 19) временныя правила о выборахъ отъ рабочихъ въ мастерскихъ и паровозныхъ депо на казенныхъ желѣзныхъ дорогахъ особыхъ уполномоченныхъ для заявленія своему начальству ходатайствъ по вопросамъ, касающимся исполненія условій найма, способа и обстановки работъ, быта и труда мастеровыхъ и рабочихъ, и для участія въ комиссіяхъ по вопросамъ объ увольненіи рабочихъ и др. (§ 1 и 2)

Эти и подобныя учрежденія не только должны быть допускаемы государственной властью, но и заслуживаютъ поощренія. Особые государственные третейскіе суды для разрѣшенія конфликтовъ совершенно соответствовали бы принципу государственнаго вмѣшательства въ отношенія рабочихъ и хозяевъ. Очевидно, что допущеніе названныхъ установленій означаетъ допустимость предъявленія въ указанныхъ формахъ требованій рабочихъ объ измѣненіи условій, и имѣетъ въ виду предупредить тотъ пріемъ требованія измѣненія условій найма, который называется стачкой или забастовкой. Онъ является неорганизованнымъ средствомъ борьбы рабочихъ съ хозяевами и вызываетъ аналогичныя дѣйствія предпринимателей, каковы напр. соглашенія фабрикантовъ о расчетѣ всѣхъ рабочихъ или о непріемѣ на работу тѣхъ, которые принимали участіе въ стачкахъ. Такая неорганизованная борьба, далеко не всегда достигающая цѣли, поставленной рабочими, отзывается въ высшей степени неблагоприятно на бюджетѣ рабочихъ, лишая ихъ заработка или истощая кассы рабочихъ союзовъ, пополняемыя изъ того же заработка. Торгово-промышленному обороту стачки причиняютъ неисчисленный вредъ. Но, если государство должно всѣми средствами содѣйствовать мирному окончанію конфликтовъ между рабочими и работодателями, то оно не должно вносить въ чисто частно-правовыя отношенія уголовную репрессию, какъ то дѣлалось еще недавно. Такой способъ разрѣшенія споровъ былъ несправедливъ, по сколько онъ практиковался въ отношенію лишь одной стороны. Кромѣ того уголовная

репрессія оказалась практически неосуществимой и не достигающей цѣли, въ виду массы участниковъ въ стачкѣ и вытекающей отсюда трудности опредѣленія индивидуальной виновности. Вотъ почему въ современныхъ законодательствахъ стачки уголовно не наказуемы. Вотъ почему и еще недавно дѣйствовавшія у насъ ст. ст. 1358 и 1358¹ по прод. 1902 г. Улож. о Наказ., каравшія не только за прекращеніе работъ, но и за стачку прекратить работы, отмѣнены Именнымъ Высочайшимъ Указомъ 2 декабря 1905 г. (Собран. Узак. и Расп. 1905 г. № 233 ст. 1923). Сохраняютъ значеніе лишь ст. ст. 1358² и 1358³ по прод. 1902 г., карающія не за стачки и прекращеніе работъ, а за тѣ насильственные дѣйствія, которыя направляются стачечниками (въ отличіе отъ случая ст. 153² по прод. 1902 г. Уст. о Наказ.) противъ фабричнаго или заводскаго имущества и за угрозы и насилія, которыми стачечники принуждаютъ другихъ рабочихъ прекратить работу или не позволяютъ возобновить прекращенную. Но указъ 2 декабря 1905 года, отмѣнившій уголовныя наказанія за стачки на фабрикахъ и заводахъ, установилъ уголовную кару за самовольное, по взаимному соглашенію, прекращеніе работъ и занятій въ предпріятіяхъ, имѣющихъ общественное или государственное значеніе, а равно въ учрежденіяхъ правительственныхъ, — какъ представляющее существенную опасность для спокойствія и порядка. Возникающія такимъ образомъ забастовки наносятъ, по словамъ Указа, ущербъ самымъ жизненнымъ интересамъ страны и угрожаютъ гибельными послѣдствіями ея населенію. Къ такого рода предпріятіямъ Указъ 2 декабря 1905 г. относитъ желѣзныя дороги, казенныя или частныя, телефоны общаго пользованія, кромѣ правительственнаго, и вообще предпріятія, пріостановленіе или прекращеніе дѣятельности коихъ угрожаетъ безопасности государства или создаетъ возможность общественнаго бѣдствія. Впослѣдствіи дѣйствіе этого указа распространено на предпріятія паровой и судоходной про-

мышленности (Собр. Узак. 17 апр. 1906 г. № 89, ст. 548). Виновнымъ угрожаетъ заключеніе до одного года и четырехъ мѣсяцевъ въ тюрьмѣ и даже въ крѣпости съ лишеніемъ нѣкоторыхъ особенныхъ, лично и по состоянію присвоенныхъ правъ, а иногда удаленіе съ государственной службы и лишеніе содержанія или заработной платы.

Уплата заработныхъ денегъ составляетъ не единственную обязанность фабриканта и заводчика. На нихъ же должна лежать охрана здоровья и жизни рабочаго. Эта обязанность представляется совершенно справедливой, въ виду извлекаемой предпринимателемъ изъ труда рабочихъ выгоды, а также и въ виду склонности предпринимателей къ сосредоточиванію массы рабочихъ въ несоотвѣтственно малыхъ помѣщеніяхъ, загромождаемыхъ машинами, не достаточно освѣщенныхъ и мало вентилируемыхъ. Машины сами по себѣ представляютъ серьезную опасность, которая значительно возрастаетъ отъ физическаго утомленія рабочаго и отъ той психической усталости, которая является неизбежнымъ послѣдствіемъ непрерывнаго ежедневнаго механическаго труда.

Обязанность предпринимателя по охранѣ здоровья и жизни рабочаго должна вести къ созданію такихъ условій труда, которыя обезпечивали бы рабочаго въ случаѣ профессиональной болѣзни или полученія увѣчья при работѣ. Дѣйствующее законодательство въ Уставѣ о Промышленности говорить о мѣрахъ предосторожности по употребленію паровыхъ машинъ (ст. 76 слл. См. и Собр. Узак. 17 окт. 1903 г. № 111 ст. 1654). Затѣмъ 30 сентября 1904 г. (Собр. Узак. и Расп. 21 декабря 1904 г. № 57. См. Собр. Узак. 1 сент. 1906 г. № 213 ст. 1477, 1480) изданы были правила по предупрежденію несчастныхъ случаевъ при работахъ на горныхъ заводахъ. На Главное по фабричнымъ заводскимъ и горнозаводскимъ дѣламъ Присутствіе закономъ возлагается изданіе общихъ правилъ о мѣрахъ, которыя должны быть соблюдаемы для охраненія жизни, здоровья и нравственности

рабочихъ во время работъ и при помѣщеніи ихъ въ фабрично-заводскихъ и горно-промышленныхъ заведеніяхъ, а также о мѣрахъ по организаціи врачебной помощи; а губернскимъ или областнымъ Присутствіямъ предоставляется издавать обязательныя постановленія въ развитіе и примѣненіе къ мѣстнымъ условіямъ правилъ, изданныхъ Главнымъ (Высоч. утв. 7 іюня мн. Гос. Сов. въ Собр. Узакон. и Распор. 24 іюня 1899 г. № 74 ст. 994 п. 10 и ст. 13 п. 2 Положенія о Гл. Пр.) Но принудительныя нормы могутъ имѣть надлежащій авторитетъ, лишь въ томъ случаѣ, когда исходятъ непосредственно отъ законодательной власти. Кромѣ того, чѣмъ болѣе важны интересы онѣ защищаютъ, тѣмъ строже должна быть санкція ихъ. Ни тому ни другому изъ этихъ требованій существующій порядокъ охраны здоровья и жизни рабочихъ не удовлетворяетъ. Что касается въ частности врачебной помощи, то ст. 102 Уст. о Пром. запрещаетъ взиманіе съ рабочихъ платы за врачебную помощь, но законъ не устанавливаетъ какихъ либо положительныхъ обязанностей фабрикантовъ относительно организаціи этой помощи, кромѣ того, что уже было сказано о функціяхъ фабричныхъ присутствій (см. и ст. 52 Уст. о Пром.).

Что касается обезпеченія рабочихъ, утратившихъ трудоспособность, то первую попытку въ этомъ отношеніи представляютъ временныя правила о пенсіяхъ рабочихъ казенныхъ горныхъ заводовъ и рудниковъ 15 мая 1901 г. (Собр. Узак. и Расп. 17 іюля 1901 г. № 69 ст. 1377). На основаніи этихъ правилъ правомъ на пенсіи пользуются лица, лишившіяся возможности продолжать заводскія и рудничныя работы отъ увѣчья или другихъ поврежденій въ здоровьѣ (профессиональныхъ болѣзней), полученныхъ во время или вслѣдствіе заводскихъ или рудничныхъ работъ; а въ случаѣ смерти означенныхъ лицъ, пенсіи выдаются ихъ семействамъ (ст. 1). Только злой умыселъ рабочаго, направленный на при-

чиненіе увѣчья или болѣзни, лишаетъ его права на пенсію (ст. 21).

Затѣмъ законъ 2 іюня 1903 г. (Собр. Узак. и Расп. 2 августа 1903 г. № 81 ст. 912) установилъ правила о вознагражденіи потерпѣвшихъ вслѣдствіе несчастныхъ случаевъ рабочихъ и служащихъ, а равно членовъ ихъ семействъ въ предпріятіяхъ фабрично-заводской, горной и горно-заводской промышленности. Правила эти примѣняются и къ предпріятіямъ городскимъ и земскимъ, но не были распространены на предпріятія казенныхъ управленій, на мастерскія и иныя промышленныя заведенія частныхъ желѣзнодорожныхъ и пароходныхъ предпріятій. По закону 2 іюня 1903 г. при несчастныхъ случаяхъ владѣльцы предпріятій обязаны вознаграждать рабочихъ, безъ различія ихъ пола и возраста, за утрату долѣе, чѣмъ на три дня, трудоспособности отъ тѣлеснаго поврежденія, причиненнаго имъ работами по производству предпріятія или происшедшаго вслѣдствіе таковыхъ работъ. Если послѣдствіемъ несчастнаго случая была смерть рабочаго, то вознагражденіемъ пользуются члены его семейства, указанные въ ст. 120 (ст. 1). Только злой умыселъ рабочаго или грубая неосторожность съ его стороны освобождаютъ хозяина отъ означенной отвѣтственности (ст. 2). Всякія, предшествовавшія несчастному случаю соглашенія, клонящіяся къ ограниченію права на вознагражденіе или размѣровъ онаго, признаются недѣйствительными (ст. 4). Вознагражденіе совершается въ видѣ выдачи пособия въ размѣрѣ половины дѣйствительнаго заработка потерпѣвшаго (ст. 6) и въ видѣ пенсіи, назначаемой въ случаѣ постоянной утраты трудоспособности, при полной утратѣ — въ размѣрѣ годового содержанія, а при неполной — въ уменьшенномъ размѣрѣ (ст. 7). Независимо отъ вознагражденія, владѣлецъ предпріятія, если потерпѣвшій не пользовался отъ него бесплатной врачебной помощью, обязанъ возмѣстить ему расходы по леченію впредь до излеченія или до прекращенія леченія (ст. 10).

Въ случаѣ смерти потерпѣвшаго, его родственникамъ выдается на погребеніе и пенсія — кому и въ какомъ размѣрѣ, это определяется съ большою подробностью въ ст. 11 слл. По взаимному соглашенію сторонъ, но съ указанными въ законѣ условіями и ограниченіями, пенсія можетъ быть замѣнена единовременной выдачей (ст. 19). По наступленіи несчастія потерпѣвшіе могутъ входить съ владѣльцемъ предпріятія въ соглашенія о видѣ и размѣрѣ причитающагося имъ вознагражденія, но такое соглашеніе можетъ получить силу лишь въ томъ случаѣ, если имъ не нарушаются установленныя правила (ст. 31). Въ случаѣ невозпослѣдованія соглашенія, дѣло поступаетъ къ фабричному Инспектору (ст. 31), а затѣмъ, если нужно, то и въ судъ, причемъ для предъявленія иска установлена двухлѣтняя давность, исчисляемая со дня несчастнаго случая, а для членовъ семейства его — со дня смерти потерпѣвшаго (ст. 36). Иски предъявляются къ владѣльцу предпріятія по мѣсту, гдѣ произошелъ несчастный случай или по мѣсту жительства отвѣтчика (ст. 39). Законъ принимаетъ мѣры къ обезпеченію обязательствъ по вознагражденію рабочихъ на случай перехода предпріятій по наслѣдству и при принудительной ликвидаціи (ст. 48). Владѣльцы предпріятій, страхующіе рабочихъ и служащихъ отъ послѣдствій несчастныхъ случаевъ въ дѣйствующихъ въ Россіи страховыхъ обществахъ и учрежденіяхъ на условіяхъ, не менѣе благопріятныхъ для потерпѣвшихъ и членовъ ихъ семействъ, чѣмъ предусмотрѣнные правилами закона 2 іюня 1903 г., освобождаются отъ возлагаемыхъ на нихъ обязанностей. Эти послѣднія переносятся въ такомъ случаѣ на означенныя общества и учрежденія, къ коимъ и предъявляются иски объ исполненіи сихъ обязанностей (ст. 52).

Только что указанной мѣрой законодатель хочетъ поощрить практику страхованія рабочихъ фабрикантами, замѣняющую собой обязанность уплаты вознагражденія предпринимателемъ. А между тѣмъ задача страхованія рабочихъ, какъ

ставится она новыми законодательствами, преслѣдуетъ цѣли болѣе широкія: оно должно быть принудительнымъ обезпеченіемъ рабочаго, не зависимо отъ получаемаго вознагражденія, и притомъ на случай утраты работоспособности, отъ какой бы причины она ни послѣдовала.

Дѣйствующему законодательству неизвѣстно принудительное страхованіе рабочихъ. Что касается предположеній въ этой области, то, Высочайше утвержденное 17 января 1905 г. положеніе Комитета Министровъ возложило на учрежденную при Министерствѣ Финансовъ комиссію составленіе основныхъ положеній законопроекта о государственномъ страхованіи утратившихъ трудоспособность рабочихъ и служащихъ на фабрикахъ, заводахъ и промыслахъ.

Законъ 2 іюня 1903 г. поручилъ подлежащимъ Министрамъ и Главноуправляющимъ войти въ Государственный Совѣтъ въ теченіе года со дня введенія въ дѣйствіе этого узаконенія съ представленіями о распространеніи правилъ, указанныхъ въ отдѣлѣ I, на предпріятія казенныхъ управленій, а равно на мастерскія и иныя промышленныя заведенія частныхъ желѣзнодорожныхъ и пароходныхъ предпріятій съ необходимыми измѣненіями и дополненіями. Во исполненіе этого изданы были Высочайше утвержденныя 9 іюня 1904 г. и введенныя съ 1 января 1905 г. правила о несчастныхъ случаяхъ въ артиллерійскихъ заведеніяхъ военного вѣдомства (Собр. Узак. 1 апрѣля 1905 г. № 55. См. и № 232). Эти правила подобно закону 15 мая 1901 года устанавливають обязанность вознагражденія не только за увѣчья, но и за профессиональныя заболѣванія. Они распространены (19 дек. 1905 г.) на вольнонаемныхъ служащихъ въ государственной типографіи (Собр. Узак. 28 февр. 1906 г. № 43; о срокѣ введенія — Собр. № 161). Закономъ 6 іюня 1906 г. установлено вознагражденіе потерпѣвшимъ въ предпріятіяхъ фабрично-заводской, горной и горнозаводской промышленности вѣдомства Кабинета и Удѣловъ (Собр. Узак. 11 авг. 1906 г.

№ 52. Инструкція къ правиламъ—въ Собр. № 194. О срокѣ введенія—въ Собр. № 196). Затѣмъ изданы правила о вознагражденіи служащихъ въ сенатской типографіи (Собр. Узак. 23 марта 1906 г. № 67; ср. № 161), рабочихъ, мастеровыхъ и служащихъ въ морскомъ вѣдомствѣ (Собр. Узак. 19 мая 1906 г. № 122; ср. № 222 о срокѣ введенія въ дѣйствіе) и наконецъ, служащихъ въ казенныхъ предпріятіяхъ, состоящихъ въ вѣдѣніи торговыхъ портовъ (Собр. Узак. 14 іюля 1906 г. № 173).

Отвѣтственность желѣзнодорожныхъ и пароходныхъ предпріятій, нормирована ст. 683 Зак. Гражд. изд. 1900 г., по которой владѣльцы предпріятій обязаны вознаграждать каждого потерпѣвшаго вредъ или убытокъ вслѣдствіе смерти или поврежденія въ здоровьи, за исключеніемъ случаевъ, когда означенный вредъ произошолъ не по винѣ управленія предпріятіемъ и его агентовъ, или вслѣдствіе воздѣйствія непреодолимой силы. Измѣненіе этихъ правилъ соглашеніемъ сторонъ не допускается. Вознагражденіе назначается или въ видѣ единовременно выдаваемой суммы или въ видѣ пенсіи, и искъ о немъ можетъ быть предъявленъ въ теченіи года или двухъ въ зависимости отъ того, произошло ли несчастіе на желѣзной дорогѣ и на внутреннихъ водахъ, или на пароходѣ въ морскихъ водахъ. Въ зависимости отъ этого же различія различно опредѣляется и моментъ, съ котораго начинается теченіе давностнаго срока.

Что касается прекращенія договора найма рабочихъ, то законъ знаетъ прекращеніе и расторженіе договора.

Договоръ найма рабочаго съ фабричнымъ или съ заводскимъ управленіемъ прекращается: 1) по взаимному соглашенію сторонъ (п. 1 ст. 104); 2) по истеченіи срока найма (п. 2 ст. 104); 3) по окончаніи той работы, исполненіемъ которой былъ обусловленъ срокъ найма (п. 3 ст. 104); 4) за высылкою рабочаго, по распоряженію подлежащей власти, изъ мѣста исполненія договора или присужденіемъ его къ заключенію

на срокъ, дѣлающій исполненіе договора невозможнымъ (п. 5 ст. 104); 5) за обязательнымъ поступленіемъ рабочаго въ военную или общественную службу (п. 6 ст. 104) 6) за отказомъ со стороны установленія, выдающаго рабочему срочный видъ на жительство, возобновить этотъ видъ (п. 7 ст. 104); 7) за приостановленіемъ въ теченіе болѣе семи дней работъ на фабрикѣ или заводѣ, вслѣдствіе пожара, взрыва паровика и тому подобнаго случая (п. 8 ст. 104). По поводу послѣдняго пункта Сенатъ разъяснилъ, что подъ случаи п. 8 ст. 104 подходят и такіе, которые постигаютъ не одного только фабриканта, но и рабочаго, напр., приостановленіе работъ на фабрикѣ по распоряженію фабричной администраціи изъ опасенія насильственныхъ дѣйствій рабочихъ, забастовавшихъ на этой или на другихъ фабрикахъ, хотя рабочіе этой фабрики или нѣкоторые изъ нихъ предлагаютъ работу (касс. рѣш. 1906 г., № 1 ст. V).

Договоръ найма можетъ быть расторгнутъ завѣдывающимъ фабрикою или заводомъ: 1) въ случаѣ найма на срокъ неопредѣленный—отказомъ, если о томъ заявлено за двѣ недѣли (п. 4 ст. 104); 2) вслѣдствіе неявки рабочаго на работу болѣе трехъ дней сряду или въ сложности болѣе шести дней въ мѣсяцъ, безъ уважительныхъ причинъ (п. 1 ст. 105); 3) вслѣдствіе неявки рабочаго на работу болѣе двухъ недѣль сряду по уважительнымъ причинамъ (п. 2 ст. 105); 4) если по числу сдѣланныхъ рабочимъ нарушеній взысканія съ него должны превысить одну треть причитающагося заработка (ст. 149, 148); 5) вслѣдствіе привлеченія рабочаго къ слѣдствію и суду по обвиненію въ преступномъ дѣйствіи, влекущемъ за собой наказаніе не ниже заключенія въ тюрьмѣ (п. 3 ст. 105); 6) вслѣдствіе дерзости, или дурного поведенія рабочаго, если оно угрожаетъ имущественнымъ интересамъ фабрики или личной безопасности кого либо изъ лицъ фабричнаго управленія или наблюдающихъ за работами

(п. 4 ст. 105); 7) вслѣдствіе обнаруженія у рабочаго заразной болѣзни (п. 5 ст. 105).

Что разумѣетъ законъ подъ уважительной причиной, о которой говоритъ въ п. 2 ст. 105, можно видѣть изъ прим. къ ст. 145 Уст. о Пром. Но едва ли можно считать сдѣланный тамъ перечень исчерпывающимъ, особенно если сравнить его съ сказаннымъ въ п. 8 ст. 104. Судебная практика считаетъ возможнымъ подводить подъ категорію уважительныхъ причинъ забастовку, мѣшающую рабочимъ встать на работу. Такимъ образомъ неявка рабочаго на работу въ теченіе трехъ дней вслѣдствіе общей забастовки и въ виду могущихъ послѣдовать насильственныхъ дѣйствій со стороны забастовщиковъ, не даетъ фабриканту права расторгнуть договоръ найма на основаніи п. 1 ст. 105. Но такая же неявка и по той же причинѣ въ теченіе двухъ недѣль сряду, если договоръ не прекратился въ силу пункта 8 ст. 104, даетъ фабриканту право его расторгнуть. Что касается заработной платы, то въ томъ и другомъ случаѣ неявки на работу она удерживается, какъ за прогульное время, на основаніи ст. 145 и примѣчанія къ ней. По возобновленіи работъ послѣ стачки, продолжавшейся менѣе двухъ недѣль, отношенія по найму продолжаютъ: и если бы хозяинъ не принялъ кого либо изъ рабочихъ, то въ виду нарушенія ст. 95 обязанъ былъ бы уплатить двухнедѣльный заработокъ увольняемому рабочему. Но до сихъ поръ значеніе забастовки опредѣлялось съ точки зрѣнія тѣхъ, которые въ ней не участвуютъ. Очевидно, что неявка забастовщиковъ на работы не будетъ считаться уважительной, и потому завѣдывающій фабрикою будетъ имѣть право расторгнуть договоръ на основаніи п. 1 ст. 105. Но если явившіеся на фабрику рабочіе никакихъ распоряженій не слушаютъ и никакой работы не производятъ, могутъ ли они считаться явившимися на работу и слѣдовательно оспаривать дѣйствія хозяина, расторгающаго съ нимъ договоръ? При утвердительномъ отвѣтѣ за

рабочими должно быть признано право требовать двухнедельнаго заработка на основаніи ст. 95 въ виду увольненія ихъ безъ предувѣдомленія. Въ касс. рѣшеніи 1906 г. № 1 Сенатъ не считаетъ явкой даже готовность рабочихъ приступить къ работамъ при угрожающемъ образѣ дѣйствія забастовщиковъ; явившійся въ такомъ случаѣ могъ бы предложить фабриканту завѣдомо невыполнимую работу. Тѣмъ болѣе Сенатъ не признаетъ явкой вышеописанныя дѣйствія самихъ забастовщиковъ и полагаетъ, что фабрикантъ можетъ уволить ихъ не по п. 1 ст. 105, а по п. 4 той же статьи (касс. рѣш. 29 ноября 1906 г. Право. 1906 г. № 51).

Таковы случаи, когда завѣдующій фабрикою или заводомъ можетъ расторгнуть договоръ найма.

Рабочій можетъ требовать расторженія договора: 1) въ случаѣ неполученія причитающейся ему платы (ст. 98); 2) вслѣдствіе нарушенія хозяиномъ условій по снабженію пищею и помѣщеніемъ (п. 2 ст. 106); 3) вслѣдствіе работы, разрушительно дѣйствующей на его здоровье (п. 3 ст. 106); 4) вслѣдствіе побоевъ, тяжкихъ оскорбленій и вообще дурного обращенія со стороны хозяина, его семейства или лицъ, коимъ ввѣренъ надзоръ за рабочими (п. 1 ст. 106); 5) вслѣдствіе смерти или обязательнаго поступленія на военную службу члена семейства рабочаго, доставлявшаго этому семейству средства къ существованію (п. 4 и 5 ст. 106); 6) наконецъ, если договоръ заключенъ на срокъ неопредѣленный, рабочій можетъ заявить о расторженіи договора за двѣ недѣли (п. 4 ст. 104).

Сопоставляя способы и случаи прекращенія договора найма по волѣ той или другой стороны, мы видимъ, что завѣдывающій фабрикой расторгаетъ договоръ, а рабочій лишь имѣетъ право требовать судебнымъ порядкомъ расторженія. Въ виду этого законъ, допуская возможность неосновательнаго расторженія договора завѣдывающимъ, не предполагаетъ того же, въ случаѣ расторженія по требованію рабочаго, такъ какъ

въ последнемъ случаѣ расторженіе производитъ судъ. Вотъ почему законъ говоритъ только о правѣ рабочаго въ теченіе мѣсяца обжаловать расторженіе договорѣ суду, который, если признаетъ жалобу основательною, постановляетъ о вознагражденіи рабочаго за понесенные имъ убытки (прим. къ ст. 149, прим. 2 къ ст. 105). Особое положеніе занимаетъ случай отказа, который мы сближаемъ съ расторженіемъ, какъ актъ односторонній и добровольный въ отличіе отъ случаевъ прекращенія договора ст. 104. Это особое положеніе заключается во первыхъ въ томъ, что основательность или неосновательность отказа не нуждается въ провѣркѣ суда, такъ какъ отказъ отъ продолженія договора, заключеннаго на срокъ неопредѣленный, будучи занесенъ въ расчетную книжку, можетъ считаться уже достаточнымъ основаніемъ. Во вторыхъ этотъ случай представляетъ и ту особенность, что рабочему нѣтъ надобности доказывать понесенные имъ убытки отъ отказа безъ предувѣдомленія. На основаніи ст. 95 и 96 уволенный безъ предупрежденія рабочій имѣетъ право на полученіе двухнедельнаго заработка.

Иныя послѣдствія наступаютъ, если отъ договора, заключеннаго на срокъ неопредѣленный, безъ предувѣдомленія за двѣ недѣли, откажется рабочій. Эти послѣдствія устанавливаются ст. 51⁴ по прод. 1902 г. Устава о Наказаніяхъ, въ силу которой за самовольный отказъ отъ работы до истеченія срока найма, или же при наймѣ на срокъ неопредѣленный, безъ предупрежденія хозяина за двѣ недѣли, виновный въ томъ фабричный или заводскій рабочій подвергается аресту не свыше одного мѣсяца.

Едва ли надо доказывать, что уголовная кара, вообще не пригодная для частноправныхъ отношеній, является несправедливостью, когда примѣняется лишь къ одной сторонѣ, оставляя другую подъ дѣйствіемъ гражданского закона. Ст. 51⁴ объединяетъ случаи отказа не только при договорѣ на срокъ неопредѣленный, но и при срочномъ. Спрашивается,

какое же послѣдствіе наступаетъ для фабриканта за отказъ рабочему до срока? Исключительно гражданское: уплатить условленное вознагражденіе за все время, на которое заключенъ договоръ (касс. рѣш. 1875 № 933).

Разрушеніе договора найма прекращаетъ все права и обязанности, изъ найма проистекающія; но — само собой разумѣется — оно не лишаетъ рабочаго права на полученіе пенсіи или вознагражденія, приобрѣтенныя имъ на службѣ (касс. рѣш. 1901 г. № 126) и не исключаетъ права фабриканта требовать съ рабочаго убытки, причиненныя имъ во время службы.

Дѣйствующее законодательство проводитъ рѣзкую разницу между фабрикой и заводомъ съ одной стороны, и ремесленнымъ заведеніемъ — съ другой. Вслѣдствіе этого ремесленный наемъ не подходитъ подъ наемъ фабричный, и въ частности законъ о вознагражденіи за увѣчье не распространяется на ремесленныхъ рабочихъ, находящихся подъ дѣйствіемъ общихъ законовъ. Что же касается опредѣленія времени продолжительности ремесленныхъ работъ и распорядка ихъ, то вопросъ этотъ нормированъ Высочайше утвержденнымъ 15 ноября 1906 г. положеніемъ Совѣта Министровъ.

Ремесленный наемъ подмастерьевъ и учениковъ нормируется и по сіе время устарѣвшими ст. ст. 402—423 Уст. о Пром. Законъ запрещаетъ постороннія работы (ст. 409, 417), обязываетъ подмастерье къ почтительности (ст. 410), запрещаетъ подмастерью ночевать внѣ дома мастера, наипаче же сманивать съ собою учениковъ въ трактиръ или непозволенные собранія (ст. 411). Ремесленный ученикъ обучается ремеслу не менѣе трехъ и не болѣе пяти (ст. 419) лѣтъ, остается въ обученіи и послѣ смерти мастера (ст. 420).

Но въ случаѣ, если ученикъ окажется по тупому понятію или слабому сложенію къ изученію не способнымъ, то мастеръ можетъ прекратить обученіе (421).

На основаніи Высочайшаго повелѣнія 15 ноября 1906 года (Собр. Узак. и Расп. Прав. 1906 г. № 270 ст. 1898) работы въ ремесленныхъ заведеніяхъ не должны продолжаться долѣе 12 часовъ въ сутки съ перерывомъ на принятіе пищи въ два часа (ст. 1). Лишь въ сезонныхъ производствахъ и въ зависимости отъ мѣстныхъ условій указанное время можетъ быть удлинено на два часа въ теченіе 60 дней, опредѣляемыхъ обязательными постановленіями городскихъ и губернскихъ земскихъ учреждений (ст. 2). Сверхъ указанного времени работы допускаются лишь при несчастныхъ случаяхъ и во избѣжаніе порчи матеріала (ст. 3). Недостигшіе 17-лѣтняго возраста, независимо отъ перерыва на принятіе пищи, освобождаются ежедневно на три часа для посѣщенія школы (ст. 4), если только работы въ заведеніи продолжаются болѣе 8 часовъ, включая перерывъ на принятіе пищи. Обязательными постановленіями можетъ быть опредѣляемо время начала и окончанія работъ въ ремесленныхъ заведеніяхъ, можетъ быть сокращаема 12 часовая норма (но во всякомъ случаѣ не должна она спускаться ниже 8 часовъ), можетъ быть разрѣшаемо производство работъ въ воскресные и двенадцатые праздники въ сезонныхъ производствахъ и въ случаяхъ необходимыхъ, но не болѣе 8 часовъ (ст. 430 Уст. о Пром.) и нѣк. др. Нарушеніе правилъ относительно малолѣтнихъ, подростковъ и женщинъ, а равно и правилъ о посѣщеніи школъ ведетъ для завѣдывающаго къ аресту или денежному высканію на основаніи Улож. о Наказ. (ст. 1404¹ и сл. по прод. 1902 г.).

Въ заключеніе ученія о вспомогательномъ персоналѣ, остановимся на вопросѣ: какими законами опредѣляются отношенія по найму и порученію, въ томъ случаѣ, когда одна сторона или обѣ являются иностранцами?

По ст. 833 Зак. о Сост. изд. 1899 г. иностранцы могутъ вступать во всякіе договоры, обязательства и условія, какъ между собою, такъ и съ Россійскими подданными; но для доставленія симъ актамъ надлежащей силы въ Россіи, они должны соблюдать въ нихъ, какъ по существу, такъ и по формѣ, всѣ правила, Россійскими узаконеніями предписанныя (см. и ст. 822; Осн. Зак. изд. 1906 г. ст. 85).

Въ практикѣ возникъ вопросъ о томъ, на какой срокъ можетъ наниматься иностранецъ, и Сенатъ выяснилъ, что ст. 2216 Зак. Гражд. (изд. 1900 г.), по которой срокъ личнаго найма не можетъ простирается далѣе опредѣленнаго паспорта или видомъ, должна примѣняться и къ иностранцамъ, причемъ долженъ приниматься во вниманіе срокъ паспорта, выданнаго иностранцу въ Россіи отъ Начальника Губерніи (касс. рѣш. 1874 № 674). Если договоръ или актъ совершается за границей, то на основаніи ст. 707 Устава Гражданскаго Судопроизводства онъ обсуждается на основаніи законовъ того государства, въ предѣлахъ коего онъ совершенъ, и признается дѣйствительнымъ, если только заключающаяся въ немъ сдѣлка не противна общественному порядку и не воспрещена законами Имперіи. Но очевидно, что стороны не могутъ быть лишены права совершить въ Германіи договоръ найма, исполненіе по которому послѣдуетъ въ Россіи, пользуясь русскими законами. Въ настоящее время національный законъ относительно формы договоровъ можетъ имѣть примѣненіе, благодаря консульскимъ конвенціямъ, предоставляющимъ консуламъ право принимать къ явкѣ и совершенію въ качествѣ нотариусовъ и на основаніи законовъ ихъ страны — всякаго рода акты, заключаемые соотечественниками за границей, или даже туземными подданными, если

эти акты относятся исключительно до дѣлъ, находящихся или подлежащихъ производству въ предѣлахъ государства, къ которому принадлежитъ консулъ.

Что касается существа обязательства, возникающаго изъ договоровъ найма приказчика и порученія, то дѣйствующее законодательство не даетъ отвѣта на вопросъ о томъ, какіе законы въ данномъ случаѣ должны быть примѣнены, и въ частности примѣняется ли къ приказчику, котораго наняли въ Берлинѣ или Вѣнѣ, ст. 7 Устава Торговаго (изд. 1903 г.), обуславливающая право требованія приказчикомъ вознагражденія представленіемъ письменнаго договора, въ которомъ о рядной платѣ особо упомянуто. Теоретически вопросъ рѣшается то въ пользу законовъ мѣста совершенія договора, то мѣста исполненія, то въ пользу законовъ того мѣста, которое имѣли въ виду сами стороны. Ст. XXXV Введенія къ Своду Гражданскихъ Узаконеній Губерній Остзейскихъ говоритъ, что относительно требованій, истекающихъ изъ договоровъ, должно принимать въ соображеніе, прежде всего, не было ли между сторонами соглашенія о томъ, по какимъ законамъ слѣдуетъ обсуждать взаимныя ихъ отношенія. Такое соглашеніе сохраняетъ свою силу, покуда оно не противно положительнымъ или запретительнымъ законамъ. Если же соглашенія не послѣдовало, то должно предполагать, что стороны подчинились дѣйствію законовъ того судебнаго округа, въ которомъ истекающее изъ сдѣлки обязательство должно быть приведено въ дѣйствіе. Изъ дѣйствующихъ законодательствъ этотъ вопросъ пытается разрѣшить еще § 9 вводнаго закона къ итальянскому гражданскому кодексу, по которому существо и дѣйствіе обязательства обсуживается по законамъ мѣста, въ которомъ актъ совершенъ, а если контрагенты принадлежатъ къ одной націи, то по ихъ національному закону. Во всякомъ случаѣ сохраняется право доказывать и иное намѣреніе.

Что касается въ частности вопросовъ отвѣтственности принципала за дѣйствія приказчика, судохозяина — за дѣйствія

шкипера, фабриканта и заводчика—за дѣйствія рабочаго, то и здѣсь прямыхъ указаній въ законѣ не имѣется, но обычно рѣшается этотъ вопросъ въ пользу закона мѣстожительства хозяина, а если дѣло идетъ о товариществѣ, то въ пользу мѣстонахожденія правленія товарищества.

III. Торгово-промышленное заведеніе.

1. Юридическое значеніе этого понятія.

Торгово-промышленное предпріятіе, какъ замыселъ и планъ, какъ подготовка къ дѣятельности, получаетъ свое осуществленіе съ момента обзаведенія, организациі, созданія внѣшней обстановки. Торгово-промышленное заведеніе есть видимость и мѣстная прикрѣпленность торгово-промышленнаго предпріятія. Дѣятельность владѣльца заведенія можетъ быть технической и юридической, можетъ имѣть своимъ предметомъ подлежащіе обработкѣ сырые матеріалы при помощи особыхъ средствъ, орудій, машинъ, или же она направляется на продажу потребителямъ товаровъ, приобретенныхъ отъ производителя. Только въ такихъ торгово-промышленныхъ заведеніяхъ, гдѣ предметомъ посреднической дѣятельности является кредитъ, или гдѣ предметомъ торговли служатъ такіе товары, какъ предложеніе, или гдѣ посредничество реализуется въ сдѣлку страхованія, комиссіи, нѣтъ товара въ настоящемъ смыслѣ слова, нѣтъ орудій производства и есть лишь внѣшняя обстановка конторы, въ которой работаетъ принципаль и его помощники. Но и тамъ, гдѣ эта дѣятельность нуждается въ матеріалахъ, товарахъ, машинахъ и т. п., возможна географическая раздѣльность мѣста совершенія юридическихъ актовъ отъ помѣщенія товаровъ, сырья, орудій производства. Въ такомъ случаѣ можно говорить особо о торгово-промышленномъ заведеніи и торгово-промышленномъ помѣщеніи. Такъ въ оп-

товой торговлѣ заведеніемъ будетъ контора, помѣщеніемъ — склады товаровъ. Въ фабрикѣ или заводѣ заведеніемъ будетъ фабричное или заводское управленіе и контора, помѣщеніемъ — то мѣсто, гдѣ сосредоточена дѣятельность рабочихъ. Желѣзнодорожное предпріятіе осуществляется въ конторахъ и кассахъ, отъ которыхъ будетъ отличаться — линія, подвижной составъ, мастерскія — какъ помѣщеніе. Торгово-промышленное заведеніе есть центръ дѣятельности купца, фабриканта, страховщика, транспортера и т. д. Но предприниматель можетъ имѣть и не одинъ такой центръ. При сложности и обширности дѣла можетъ возникнуть потребность въ созданіи для того же дѣла — второстепенныхъ центровъ, подчиненныхъ главному, подотчетныхъ ему. Въ такомъ случаѣ говорятъ объ отдѣленіяхъ или филиалахъ. Такой филиалой будетъ напр. отдѣленіе банка, контора торговаго дома, главное правленіе котораго помѣщается въ какомъ-либо другомъ пунктѣ, агентство пароходнаго общества и т. д. Съ юридической точки зрѣнія — это такія же заведенія, какимъ является и главное.

Торгово-промышленное заведеніе въ связи съ помѣщеніемъ представляетъ извѣстный имущественный комплексъ, въ который входитъ обстановка, товары, орудія производства, сырые матеріалы. Безспорно, что перечисленные предметы могутъ быть отчуждаемы, какъ нѣчто единое. Но дальнѣйшее осложненіе названнаго комплекса представляется уже не безспорнымъ. Такъ напр. не можетъ считаться вполне выясненнымъ, принадлежатъ ли къ этому комплексу купеческія книги, или онѣ составляютъ личное достояніе купца, фабриканта, транспортера. Говорятъ, что къ предпріятію надо отнести не только фирму, но и тотъ кредитъ, ту репутацію, какую данное предпріятіе пріобрѣло. Но если возможенъ переходъ фирмы съ предпріятіемъ, а значитъ — безспорна нѣкоторая связь фирмы съ предпріятіемъ, то относительно кредита и репутаціи такая же связь можетъ имѣть значеніе лишь экономическое и бытовое, но не юридическое, такъ какъ репутація фир-

мы, представляясь качествомъ торговли или промысла, не имѣетъ характера имущественнаго объекта, способнаго къ переходу изъ однихъ рукъ въ другія. Нерѣдко говорятъ, что въ составъ имущественнаго комплекса торгово-промышленнаго предпріятія входятъ не только матеріальные предметы, но также долги и требованія. Если даже въ оборотѣ дѣйствительно существуетъ тенденція къ обособленію долговъ предпріятія отъ долговъ личныхъ, то она не получила такого признанія въ законодательствѣ, которое позволило бы говорить о полной раздѣльности имущественныхъ массъ — личной и торгово-промышленной. Юридическое значеніе имущества предпріятія, какъ цѣльнаго комплекса, обнаруживается въ моментѣ перехода заведенія (предпріятія) изъ однихъ рукъ въ другія и въ моментѣ прекращенія дѣятельности торгово-промышленнаго заведенія. И мы нѣсколько позднѣ увидимъ, что современные законодательства и практика трактуютъ торгово-промышленное заведеніе (предпріятіе), какъ самостоятельный объектъ сдѣлокъ лишь съ оговорками и извѣстными ограниченіями. Въ составъ торгово-промышленнаго предпріятія, говорятъ далѣе, входятъ не только имущественныя средства, но и личный персоналъ. Съ точки зрѣнія экономической такой оборотъ рѣчи допустимъ, такъ какъ онъ указываетъ лишь на результатъ извѣстной комбинаціи силъ и имѣетъ въ виду оцѣнить роль мертваго капитала и живого труда въ дѣлѣ производства благъ безъ того, чтобы входить въ разсмотрѣніе условий, въ которыхъ они проявляются. Совершенно иная точка зрѣнія юриста, для котораго капиталъ — объектъ, тогда какъ рабочій, отдающій свой трудъ — какова бы ни была роль труда въ производствѣ или обмѣнѣ, каковы бы ни были условія эксплуатаціи его, — отнюдь не составная часть какаго то комплекса, а субъектъ правъ и обязанностей. Его мѣсто — рядомъ съ купцомъ, промышленникомъ, фабрикантомъ, по сравненію съ которыми онъ является лишь вспомогательнымъ и не самостоятельнымъ дѣятелемъ оборота, а отнюдь —

не съ фирмой, купеческими книгами, товарами и машинами. Принципаль имѣетъ опредѣленные права—на фирму, товары и т. д. и находится въ опредѣленныхъ отношеніяхъ съ помощниками. Съ извѣстными ограниченіями торгово-промышленное заведеніе можно считать за самостоятельный объектъ оборота. Но невозможно говорить о предпріятіи, какъ субъектъ торгово-промышленнаго права, когда всѣ акты совершаются отъ имени владѣльца предпріятія. Какъ бы ни была широка фактическая власть вспомогательнаго персонала въ заведеніи, владѣлецъ котораго, быть можетъ, ограничивается полученіемъ дохода, какъ бы долго ни служили приказчики и конторщики своему принципалу и какъ бы ни свыклись съ чужимъ для нихъ дѣломъ, ихъ юридическія отношенія отъ того ни мало не измѣняются. Говорятъ, что приказчики, конторщики и артельщики послѣ смерти хозяина торговаго предпріятія остаются при должностяхъ своихъ впредь до представленія каждаго по своей части, надлежащихъ, кому слѣдуетъ отчетовъ (ст. 19 прилож. къ ст. 1238 Зак. Гражд.), а потому надо признать, что они служатъ не принципалу, а его предпріятію. Но во первыхъ обязанность ст. 19 имѣетъ мѣсто лишь въ томъ случаѣ, когда послѣ умершаго хозяина останутся малолѣтніе или отсутствующіе совершеннолѣтніе наслѣдники (ст. 20 тамъ же). Въ виду этого надо заключить, что въ однихъ случаяхъ приказчики служатъ хозяину, въ другихъ предпріятію, такъ какъ въ однихъ—они прекращаютъ отношенія по найму, въ другихъ продолжаютъ. Затѣмъ законъ повелѣваетъ приказчикамъ оставаться при своихъ должностяхъ съ такой цѣлью, что въ продолженіи отношеній по найму даже нѣтъ надобности: при нормальномъ ходѣ дѣлъ представленіе приказчиками отчетовъ выполняется по минованіи срока служенія (ст. 24 Уст. Торг. изд. 1903 г.).

Нельзя не принять во вниманіе при изъясненіи статьи 19 и того обстоятельства, что она имѣетъ въ виду не столько случай смерти единичнаго хозяина предпріятія, сколько

случай смерти одного изъ товарищей торговаго дома. Что такова была первоначальная мысль законодателя, это несомнѣнно вытекаетъ изъ источниковъ статьи. А если такъ, то говорить о службѣ приказчиковъ предпріятію не приходится по той простой причинѣ, что по ст. 64 Устава Торговаго изд. 1903 г. каждый товарищъ полнаго товарищества, а по ст. 72 каждый товарищъ товарищества на вѣрѣ обязанъ назначить лицо, долженствующее заступить, въ случаѣ смерти, его мѣсто для продолженія общей торговли до раздѣла или прекращенія товарищества. Ст. 19 оторвана отъ своего первоисточника путемъ кодификаторскимъ. Но если даже, не взирая на историческія судьбы ст. 19, заключать изъ нея, что приказчики служатъ не хозяину, а предпріятію, то придется признать, что подобное положеніе возможно и въ наймѣ сельско-хозяйственномъ (ср. ст. 62 Полож. о Наймѣ на сельск. работы изд. 1902 г.) и даже въ обыденномъ наймѣ, такъ какъ по ст. 2238 Зак. Гражд., если хозяинъ умретъ до срочнаго времени, то обязанность наемника прекращается, буде договоръ былъ заключенъ на имя одного хозяина, безъ распространенія на наслѣдниковъ. Изъ приведенныхъ случаевъ пришлось бы сдѣлать выводъ о самостоятельности и независимости отъ владѣльца не только сельско-хозяйственнаго предпріятія, но даже и обыкновеннаго домашняго хозяйства.

Въ господствующей литературѣ говорится какъ объ объектѣ или даже какъ о субъектѣ оборота—о торговомъ предпріятіи. Между тѣмъ законъ не даетъ основанія для подобной юридической квалификаціи именно предпріятія. Въ послѣдующемъ мы убѣдимся, что всѣ соотвѣтствующіе институты дѣйствующее законодательство приурочиваетъ не къ предпріятію, а къ торгово-промышленному заведенію, что и понятно, если принять во вниманіе, что предпріятіе есть явленіе экономическое, а не юридическое. Лишь метафорически можно говорить, что предпріятіе или торговля имѣютъ свой ходъ, могутъ быть переуступлены, не прекращаются со смертью владѣльца

и т. д. Это обыденное словоупотребление не мало способствовало развитію идеи самостоятельности торгово-промышленнаго предпріятія. Дѣйствующее законодательство также не свободно отъ такого словоупотребленія, хотя оно и не придаетъ указаннымъ терминамъ и словамъ такого значенія и смысла, на которомъ можно было бы строить теорію независимости предпріятія отъ предпринимателя. Но въ законѣ нерѣдко употребляется вмѣсто слова заведеніе—терминъ предпріятіе, торговля, имѣніе.

Такъ по Уставу о Прямыхъ Налогахъ торгово-промышленныя предпріятія подлежатъ промысловому налогу (ст. 366 изд. 1903 г.), и основной промысловый налогъ уплачивается посредствомъ выборки промысловыхъ свидѣтельствъ всѣми означенными въ ст. 366 предпріятіями (ст. 368). Но промысловыя свидѣтельства должны быть выбираемы на каждое отдѣльное торговое или промышленное заведеніе (ст. 409).

Законъ олицетворяетъ предпріятія, когда говоритъ, что предпріятіями содержатся заведенія (ст. 419), хотя въ ст. 415 называетъ предпріятіемъ каждую поставку и каждый подрядъ, для которыхъ не обязательно какое либо обзаведеніе, а въ ст. 420 говоритъ уже о содержателяхъ предпріятій. Въ прим. къ ст. 660 Уст. Торг. (изд. 1903 г.) постановлено, что торговымъ предпріятіямъ по скупкѣ и перепродажѣ сырья дозволяется производить свои операціи и на биржахъ. А между тѣмъ по ст. 656 того же Устава—биржи суть сборныя мѣста или собранія принадлежащихъ къ торговому классу лицъ. Въ ст. 1238 Зак. Гражд. (изд. 1900 г.) законодатель указываетъ на мѣры, принимаемыя противъ разстройства фабрикъ и разныхъ мануфактурныхъ заведеній на случай смерти ихъ владѣльца и отсылаетъ къ приложенію ст. 1238, гдѣ говорится о мѣрахъ охраненія отъ разстройства торговыхъ заведеній. А въ самомъ приложеніи къ статьѣ говоритъ уже не о заведеніи, а объ имѣніи, предпріятіи, торговлѣ безъ того, чтобы придать этимъ терминамъ какое либо специальное зна-

ченіе. Что понятію предпріятія законодатель не придаетъ юридическаго значенія, особенно очевидно изъ ст. 1737 Зак. Гр., гдѣ говорится о всякаго рода предпріятіяхъ, не противныхъ законамъ, и въ томъ числѣ о торговомъ предпріятіи, какъ предметъ подряда. По ст. 2127 предметомъ товарищества могутъ быть всякаго рода полезныя и общему благу не противныя предпріятія и даже (ст. 2140)—предпріятія въ области наукъ, искусствъ, художествъ. Въ этихъ статьяхъ термину приданъ надлежащій смыслъ, который устраняетъ мысль о предпріятіи, какъ юридическомъ понятіи и тѣмъ болѣе—какъ о самостоятельномъ субъектѣ или объектѣ правъ.

Юридическій интересъ выясненія понятія торгово-промышленнаго заведенія вполне обнаруживается при изученіи институты и нормъ, связанныхъ съ этимъ понятіемъ. Но и теперь можно сказать, что торгово-промышленное заведеніе является центромъ всей дѣятельности владѣльца предпріятія и его помощниковъ что около этого центра группируются всѣ правоотношенія лица, какъ субъекта торгово-промышленнаго оборота.

Въ обстановкѣ заведенія совершается наибольшее число сдѣлокъ, входящихъ въ промыселъ лица, какъ основныхъ, такъ и вспомогательныхъ. Но даже и тѣ сдѣлки, которыя совершаются внѣ обстановки торговаго и промышленнаго заведенія, тяготеютъ къ этому послѣднему, во первыхъ, потому что совершаются принципомъ подъ той фирмой, хранилищемъ которой является заведеніе, во вторыхъ, потому что реализація этихъ совершенныхъ внѣ заведенія сдѣлокъ чаще всего приурочивается къ заведенію и, что особенно важно, въ заведеніи, какъ центрѣ дѣятельности и въ домицилѣ, принципаль долженъ отвѣчать за свои сдѣлки. Такъ требованіе платежа по векселю предъявляется въ мѣстѣ платежа, подлежащему лицу, въ его конторѣ или иномъ торговомъ помещеніи (ст. 44 Уст. о Векселяхъ изд. 1903 г.). Проектъ

гражданскаго уложенія¹⁾ (Обязательства ст. 198) постановляетъ, что если на основаніи договора нельзя установить мѣста передачи проданнаго товара, то имъ признается мѣсто нахождения торговаго заведенія.

По ст. 203 Уст. Гражд. Судопр. искъ предъявляется по мѣсту жительства отвѣтчика; а постоянное мѣсто жительства— по ст. 204—полагается тамъ, гдѣ кто по своимъ занятіямъ, промысламъ и т. д. имѣетъ осѣдлость (ср. ст. 159 Уст. С. Торг. изд. 1903 г.) Что же касается компаній, обществъ и товариществъ, то иски къ нимъ предъявляются по мѣсту нахождения правленія или фирмы (ст. 220 Уст. Гр. Суд. и ст. 158 Уст. Суд. Торг.). Иски противъ компаній, обществъ или товариществъ, возникающіе изъ договоровъ, заключенныхъ съ мѣстными ихъ конторами или агентами, предъявляются: или по мѣсту нахождения сихъ конторъ или агентовъ, или же по мѣсту нахождения правленія или фирмы (ст. 221 Уст. Гр. Суд.). Проектъ новаго устава гражданскаго судопроизводства, повторивъ въ ст.ст. 47 и 48 статьи 220 и 221 дѣйствующаго Устава, прибавляетъ ст. 50, по которой правилу ст. 48 (ст. 221) подчиняются и иски противъ купцовъ возникающіе изъ договоровъ, заключенныхъ съ представителями ихъ конторъ, фабрикъ и торговыхъ заведеній.

Если торгово-промышленное заведеніе является центромъ дѣятельности принципала и его представителей, то значить изъ заведенія исходятъ и всѣ акты, которые обозначаются торговымъ именемъ купца или промышленника—фирмой. Изъ торгово-промышленнаго заведенія распоряжаются и наложеніемъ на товары знаковъ и клеймъ.

Торгово-промышленное заведеніе является центромъ дѣятельности, а тѣмъ самымъ и пунктомъ, къ которому приурочены многочисленные правоотношенія, представляющія инте-

¹⁾ Гражданское уложеніе. Проектъ съ объясненіями СПб. 1899.

ресъ для третьихъ лицъ. Для цѣлей отграниченія этого центра отъ другихъ, ему подобныхъ, устанавливается институтъ торгово-промышленной записи-регистраціи.

Въ торгово-промышленномъ заведеніи сосредоточивается счетоводство, книгководство и корреспонденція. По сколько дѣятельность заведенія должна быть публичной, по столько отчеты по этой дѣятельности становятся общимъ достояніемъ.

Экономическимъ результатомъ этой дѣятельности является доходъ купца, фабриканта, транспортера и т. д. По сколько государственная власть считаетъ справедливымъ и цѣлесообразнымъ облагать этотъ доходъ, она приурочиваетъ обложеніе къ торгово-промышленному заведенію, которое можетъ явиться объектомъ обложенія или по крайней мѣрѣ—можетъ дать основаніе для обложенія въ видѣ исчисляемаго въ заведеніи капитала.

Торгово-промышленное заведеніе, какъ центръ дѣятельности, привлекаетъ къ себѣ контролирующую въ отношеніи къ торговлѣ и промысламъ дѣятельность общественной власти.

Торгово-промышленное заведеніе въ связи съ помещеніемъ, если послѣднее отдѣлено отъ перваго, представляетъ собой имущественную цѣнность, которая въ извѣстномъ смыслѣ считается способной къ переходу изъ однихъ рукъ въ другія.

Если торгово-промышленная дѣятельность начинается обзаведеніемъ, организаціей и прикрѣпленіемъ торговли или промысла къ определенному мѣсту, то и окончаніе торгово-промышленной дѣятельности неизбежно связано съ заведеніемъ, закрытіе котораго послѣ добровольной или вынужденной ликвидаціи является очевиднымъ для всѣхъ актомъ прекращенія дѣятельности.

2. Фирма и товарные знаки.

Торгово промышленное заведение въ качествѣ центра дѣятельности принципала представляетъ интересъ какъ для него самого, такъ для третьихъ лицъ и для общественной власти. Оно даетъ возможность разграничить сферы—торгово-промышленную отъ личной и осуществить тотъ контроль, который гарантируетъ планомѣрность дѣятельности. Съ точки зрѣнія интересовъ третьихъ лицъ—сосредоточеніе дѣятельности принципала въ заведеніи представляетъ то удобство, что имъ нѣтъ надобности разыскивать его: въ дѣловые часы долженъ быть въ заведеніи принципалъ лично или черезъ представителя. Если, наконецъ, контролирующая дѣятельность общественной власти въ области торговли и промысловъ приурочивается къ заведенію, то и съ этой стороны представляется необходимымъ оособленіе даннаго заведенія отъ другихъ. Цѣли отграниченія торговаго заведенія и примыкающихъ къ нему правоотношеній—служить фирма.

Фирма—это имя лица, которымъ онъ въ качествѣ владельца торгово-промышленнаго заведенія подписывается, отграничивая свою торгово-промышленную сферу отъ сферы домашняго хозяйства. Если главная функція фирмы заключается въ подписи, въ чемъ убѣждаетъ и самое наименованіе, а значитъ и въ выраженіи воли, то уже по этому одному нельзя говорить, что фирма есть названіе заведенія или предпріятія. Если фирма имѣетъ цѣлью отграниченіе обыденной сферы лица отъ торгово-промышленной и если фирма единоличнаго субъекта состоитъ изъ его гражданскаго имени, то имя это въ качествѣ фирмы должно сопровождаться такими указаніями, которыя дѣлали бы несомнѣннымъ, что лицо выступаетъ именно въ качествѣ купца, фабриканта, транспортера и т. д. Такихъ признаковъ можетъ быть нѣсколько. Прежде всего самое содержаніе письма или документа является показателемъ тѣхъ отношеній и того качества, съ которыми данное лицо

выступаетъ. Той же цѣли служить и обычное въ оборотѣ сопровожденіе письма, циркуляра, документа—обозначеніемъ адреса конторы и вообще торгово-промышленнаго заведенія, какъ на самомъ письмѣ, такъ и на конвертѣ. Возможно, что одно и то же лицо выступаетъ въ оборотѣ владельцемъ не одного а нѣсколькихъ торгово-промышленныхъ заведеній. И такъ какъ онъ во всѣхъ случаяхъ будетъ подписываться однимъ и тѣмъ же гражданскимъ именемъ, то явится необходимость разграниченія различныхъ торгово-промышленныхъ сферъ одного и того же лица. Такъ напр., если издатель газеты желаетъ опредѣлить свое отношеніе къ издательскому предпріятію, подписываясь именно въ званіи издателя съ обозначеніемъ названія самого органа, то, выступивъ въ то же время въ роли бакалейнаго торговца, онъ въ корреспонденціи и документахъ, издаваемыхъ въ виду втораго своего занятія, будетъ подписываться уже безъ обозначенія своей газеты, но за то съ указаніемъ на свой бакалейный магазинъ.

Фирма заведенія служить главнымъ образомъ для подписи; но это далеко не единственное ея назначеніе. Она употребляется вездѣ, гдѣ надо отличить сферу дѣятельности даннаго заведенія—магазина, фабрики, конторы отъ другой. Фирмой можно пользоваться въ томъ оповѣщеніи о совершаемыхъ въ заведеніи операціяхъ, которое называется вывѣской. Фирмой можно пользоваться для обозначенія всевозможныхъ конторскихъ документовъ—счетовъ, циркуляровъ, прейсъ-куррантовъ и т. д. Наконецъ фирмой можно пользоваться и для обозначенія товаровъ, выпускаемыхъ изъ даннаго заведенія или пропускаемыхъ черезъ него. Всѣ эти способы пользованія фирмой не должны быть отождествляемы съ нею, такъ какъ вывѣска можетъ и не содержать въ себѣ фирмы; а если этикетки, клейма и содержатъ въ себѣ фирму, то обозначеніе ея въ данномъ случаѣ можетъ осложняться еще и другими обозначеніями, совершенно такъ, какъ и обозначеніе фирмы, сдѣланное на вывѣскѣ.

Фирма—имя купца и его принадлежность (опр. 4 Деп. 1992 г. № 191. Гребнеръ № 35), но она получает реальную цѣнность только по связи съ заведеніемъ, такъ какъ имѣетъ цѣлью указать на группу правоотношеній, центромъ которыхъ является заведеніе. Въ этомъ именно смыслъ говоритъ законъ безъ различія о фирмѣ и о правленіи товарищества: гдѣ правленіе, тамъ и фирма (ст. 35, 36, 220, 221 Уст. Гражд. Судопр.). Мѣстомъ жительства и пребыванія торговаго товарищества по дѣламъ, до цѣлаго товарищества касающимся, говоритъ ст. 158 Уст. Суд. Торг. изд. 1903 г. почитается то мѣсто, въ которомъ находится его фирма.

Имя есть принадлежность лица, и потому подлежитъ защитѣ въ случаѣ неправильнаго присвоенія его другимъ лицомъ (§ 12 герм. гражд. улож.; ст. 1412 Улож. о Наказ.). Такое присвоеніе можетъ нарушить нематеріальные и даже матеріальные интересы. Тѣмъ болѣе нуждается въ защитѣ торговое имя, которое является репутаціей лица, какъ владельца торгово-промышленнаго заведенія, основаніемъ для довѣрія публики и для торговаго кредита. Но для защиты того или другого интереса необходимо, чтобы онъ облекся въ форму права т. е. былъ бы регламентированъ. Право на фирму и есть регламентація торгово-промышленнаго имени лица.

Дѣйствующее законодательство лишь признаетъ институтъ фирмы, но не содержитъ нормъ ни о возникновеніи фирмы, ни о ея защитѣ и передачѣ, предоставляя разработку этихъ вопросовъ судебной практикѣ.

Основное положеніе развитого фирменнаго права заключается въ томъ, что фирма подлежитъ регистраціи, подобно тому какъ гражданское имя подлежитъ метрической записи. По дѣйствующему законодательству лишь относительно торговаго дома постановлено, что онъ не иначе можетъ быть открытъ и не иначе получаетъ гражданское и торговое знаменіе, какъ по внесеніи лицами, открывающими оный на правилахъ товарищества полного или на вѣрѣ въ Городскую

Управу (или замѣняющую ее учрежденіе), а въ городахъ С.-Петербургѣ, Москвѣ и Одессѣ въ Купеческую Управу выписки изъ своихъ взаимныхъ постановленій о товариществѣ и оповѣщеніи сими лицами о томъ купчества печатными листами (ст. 59 Уст. Торг. изд. 1903 г.). Въ выпискѣ особо должно быть указано, какіе товарищи уполномочиваются подписываться фирмой (ср. ст. 60 и прим.). Что касается акціонерныхъ компаній, учреждаемыхъ подъ опредѣлительнымъ именованіемъ (ст. 2148 Зак. Гражд. изд. 1900 г.), то вмѣстѣ съ уставомъ (ст. 2191) фирма подлежитъ опубликованію въ Собраніи Указовъ и Распоряженій Правительства и—въ вѣдомостяхъ (ст. 2197). Административныя учрежденія, регистрирующія у насъ возникновеніе товариществъ и ихъ фирмы лишь въ нѣкоторой степени замѣняютъ собой судебныя регистраціонныя учрежденія. Но они уже совершенно не дѣйствуютъ въ этомъ смыслѣ, когда идетъ рѣчь о фирмахъ единоличныхъ купцовъ, фабрикантовъ и др., которые обычно оповѣщаютъ оборотъ о тѣхъ или иныхъ событіяхъ—циркулярами. Это умолчаніе закона о фирмахъ единоличныхъ купцовъ объясняется вліяніемъ французскаго законодательства, которое унаслѣдовало такую односторонность фирменнаго права отъ того времени, когда фирма лишь зарождалась и казалась необходимой только для обозначенія товариществъ, какъ коллективныхъ купцовъ.

Регламентація отношеній по фирмѣ дѣлаетъ неизбѣжной нѣкоторыя ограниченія—въ моментъ выбора фирмы, вообще говоря свободномъ. Первое правило, которымъ руководствуются при выборѣ фирмы, вытекаетъ изъ того основнаго положенія, что фирма есть наименованіе лица, а не вещи, а потому должна быть личной. Во-вторыхъ—личная фирма не можетъ быть произвольной, а должна соответствовать гражданскому имени.

Что касается коллективныхъ субъектовъ торгово-промышленнаго оборота—товариществъ, то принципъ личности

и истинности требуетъ здѣсь такихъ обозначеній, которыя содержали бы въ себѣ указаніе на принадлежность заведенія товариществу и не вводили бы третьихъ лицъ въ заблужденіе относительно степени ответственности отдѣльныхъ участниковъ предпріятія. Въ этихъ видахъ требуется, чтобы фирма полного товарищества, члены котораго отвѣчаютъ солидарно и неограниченно, содержала бы въ себѣ наименованіе по возможности всѣхъ участниковъ. Въ тѣхъ случаяхъ, когда число товарищей настолько значительно, что обозначеніе въ фирмѣ всѣхъ именъ представлялось бы затруднительнымъ, возможно ограничиться поименованіемъ нѣсколькихъ, но необходимо указаніе на существованіе и другихъ лично отвѣстныхъ товарищей—прибавкой словъ: «и Компанія». Соответственно тому же принципу истинности фирма товарищества на вѣрѣ, состоящаго изъ лично отвѣстныхъ товарищей и вкладчиковъ, отвѣтственность которыхъ за долги товарищества не простирается далѣе вклада, должна и можетъ содержать въ себѣ обозначеніе лишь неограниченно отвѣчающихъ товарищей. По ст. 71 Уст. Торг. изд. 1903 г. товарищество на вѣрѣ—называется торговымъ домомъ подъ именемъ товарищей и компаніи. А такъ какъ изъ ст. 72 видно, что законъ называетъ товарищами только лично отвѣстныхъ участниковъ, то значитъ въ фирму обозначеніе вкладчиковъ не можетъ быть вносимо, ибо они по стат. 74 въ семь качествъ не могутъ ни съ кѣмъ обязываться на лицо торговаго дома. Вотъ почему даже въ выпискѣ, представляемой по поводу учрежденія товарищества на вѣрѣ поименованіе вкладчиковъ не обязательно (ст. 76). Если фирма должна удовлетворять принципу личности, то товарищескія предпріятія, въ которыхъ ни одинъ участникъ не отвѣчаетъ лично, должны имѣть фирму безличную, анонимную. Таковы акціонерныя компаніи, учреждаемыя подъ опредѣлительнымъ именованіемъ отъ предмета или свойства ея предпріятія заимствованнымъ (ст. 2148 Зак. Гражд. изд. 1900).

Однакоже законъ ничего не говоритъ о введеніи въ фирму личныхъ наименованій; но такъ какъ онъ и не воспрещаетъ этого, то по уставамъ отдѣльныхъ акціонерныхъ компаній личныя имена вносятся въ начертаніе фирмы. Такое обозначеніе не должно лишь вводить третьихъ лицъ въ заблужденіе относительно ответственности тѣхъ, чьи имена помѣщены въ фирму, и потому должно сопровождаться указаніемъ на природу даннаго товарищества (акціонерная компанія, компанія на паяхъ, акціонерная коммандита).

Дѣйствующее законодательство не даетъ прямыхъ указаний на то, что съ фирмой связываются опредѣленные права. Но судебная практика, опираясь на торговый обычай, не сомнѣвается въ существованіи фирмы, какъ правового института (опр. 4 Деп. 1891. Гребнеръ. № 34; рѣш. Комм. С. 1882 г. Вильсонъ № 97). Право на фирму заключается въ защищенномъ пользованіи фирмой и въ недопущеніи возникновенія новой такой же фирмы. Во второмъ случаѣ говорить обыкновенно о принципѣ исключительности, который можетъ имѣть лишь относительное значеніе. Какъ общее правило можно выставить требованіе, чтобы было очевидно различіе между прежней и новой фирмой. Въ практикѣ возникъ вопросъ о степени сходства между фирмами «М. Дурунча» и «Дурунчъ Исаака Ильича Болекъ». И Сенатъ, принявъ во вниманіе, что имя и отчество И. И. Болекъ значатся въ фирмѣ отвѣтника и на вывѣскѣ въ видѣ инициаловъ, фамилія же обозначена весьма мелкимъ шрифтомъ, нашолъ между двумя фирмами недопустимое сходство (Указъ 4 Деп. 1883 г. Вильсонъ. Судебн. практ. № 96). Затѣмъ когда идетъ рѣчь объ одинаково звучащихъ фирмахъ, то отнюдь не имѣется въ виду одинаковость двухъ фирмъ въ цѣломъ мірѣ или государствѣ. Если извѣстность фирмы не выходитъ за предѣлы мѣстнаго района, нецѣлесообразно запрещать выборъ одинаковозвучающей фирмы для другого торгово-промышленнаго района. Такъ напр. СПБ. Комм. Судъ

нашолъ, что пользованіе пріобрѣтшей почетную повсемѣстную извѣстность крымской фирмой «Редереръ» является незаконнымъ и подлежитъ запрещенію (рѣш. 1889 г. Вильсонъ № 100). Предѣлы примѣнимости принципа исключительности фирмы должны быть опредѣляемы судомъ по соображеніямъ справедливости и цѣлесообразности. Тамъ, гдѣ существуетъ регистрація фирмъ, эта задача въ значительной степени упрощается, такъ какъ по общему правилу одинаково звучащія фирмы не могутъ быть вносимы лишь въ одинъ и тотъ же реестръ. Принципъ исключительности касается не только фирмъ главныхъ заведеній, но и филиалъ или отдѣленій. Т. о. вновь учреждаемое заведеніе не можетъ избрать фирмы, какой пользуется уже существующее отдѣленіе или филиала какого-либо главнаго заведенія; и наоборотъ—вновь возникающая филиала, фирма которой къ тому же должна гласить одинаково съ фирмой главнаго заведенія, не можетъ заимствовать обозначенія у другого главнаго или филиальнаго заведенія. Въ приведенномъ выше судебномъ случаѣ Болекъ заимствовалъ фирму полтавской табачной фабрики «Дурунчъ»: судъ нашелъ это неправильнымъ не только потому что табакъ названной фабрики пользовался между публикой опредѣленной извѣстностью, но и потому что въ Петербургѣ, гдѣ торговалъ Болекъ, находилось главное депо табачной фабрики Дурунчъ, въ которомъ производилась торговля этимъ товаромъ.

Что касается исключительныхъ правъ на фирму, то обнаруживаются они въ двоякомъ направленіи—въ запрещеніи пользоваться чужой фирмой и въ требованіи возмѣщенія убытковъ, причиненныхъ неправомѣрнымъ пользованіемъ. Какъ уже было сказано, торгово-промышленный обычай призналъ фирменное право, и потому судебной практикѣ надлежало лишь отыскать средства защиты этого права. А такъ какъ законъ не даетъ особаго иска для защиты фирмы, то судебной практикѣ оставалось обратиться (рѣш. 4 Деп. 1882 г. № 886. Носенко V № 69) къ общему закону о вознагра-

жденіи за вредъ и убытки, послѣдовавшіе отъ дѣяній, не признаваемыхъ преступленіями и проступками (ст. 684 Зак. Гражд.). Этотъ законъ имѣетъ въ виду всѣ возможные случаи причиненія убытковъ нарушеніемъ права, если только для даннаго права не установлено особаго средства защиты. Нельзя однако же не признать, что ст. 684 является недостаточной защитой фирмы, такъ какъ она не даетъ суду права самому опредѣлять размѣръ убытковъ и тѣмъ болѣе—налагать на нарушителя денежный штрафъ. Возлагая на истца опредѣленіе размѣровъ убытковъ и требуя доказательствъ его, судъ сгавитъ истца въ такое положеніе, которое дѣлаетъ безцѣльнымъ предъявленіе иска. Но, отказывая въ искахъ объ убыткахъ по причинѣ недоказанности размѣра послѣднихъ и тѣмъ самымъ устраняя возможность исковъ объ убыткахъ, причиненныхъ неправильнымъ пользованіемъ фирмой, судебная практика не сомнѣвается въ правѣ воспретить пользованіе чужой фирмой (Указъ Сената 1883 г. Вильсонъ № 96).

СПБ. Коммерческій судъ, признавъ неправильными дѣйствія Попова, который на томъ лишь основаніи, что его торговля помѣщается тамъ же, гдѣ была торговля Якова Алексѣевича Исакова, сталъ именовать свой магазинъ «бывшимъ Якова Алексѣевича Исакова» и пользоваться этимъ же обозначеніемъ въ публикаціяхъ, на вывѣскѣ и въ качествахъ мѣтки на продаваемыхъ имъ книгахъ,—воспретилъ Попову пользованіе чужой фирмой. Къ этому своему рѣшенію судъ присовокупилъ, что уничтоженіе на продаваемыхъ Поповымъ книгахъ и на вывѣскѣ его магазина выраженія «магазинъ бывший» и т. д. должно зависѣть отъ исполнительныхъ органовъ, въ томъ случаѣ, если Поповъ добровольно не исполнитъ сего опредѣленія Суда (рѣш. 1882. Вильсонъ № 97). Судъ могъ бы при этомъ сослаться на ст. 685 Зак. Гражд., въ силу которой отвѣтчикъ обязанъ уничтожить устроенное имъ (заведеніе и т. п.), если оно продолжаетъ причинять кому либо вредъ и убытки, или же угрожаетъ новыми убытками или вре-

домъ. Редакція приведенной статьи допускаетъ примѣненіе ея по аналогіи къ случаю причиненія вреда неправомѣрнымъ выставленіемъ фирмы на бланкахъ, вывѣскѣ, циркулярахъ и т. д. Только по аналогіи, имѣя въ виду ст. 934 Устава Гражд. Судопроизводства, взыскатель могъ бы просить судъ о разрѣшеніи ему произвести на счетъ отвѣтчика тѣ дѣйствія, причиняющія вредъ, которыя не будутъ совершены симъ послѣднимъ въ назначенный судомъ срокъ. Такую же аналогію даетъ и ст. 1357¹ Улож. прод. 1902 г.

Тамъ, гдѣ существуетъ институтъ регистраціи, возможно предупрежденіе неправомѣрнаго пользованія чужой фирмой—въ виду принциповъ истинности и исключительности, лежащихъ въ основаніи фирменнаго права. Дѣйствующее законодательство такого института не знаетъ, а потому и административныхъ средствъ защиты, надлежащимъ образомъ организованныхъ, у насъ нѣтъ. Практика Министерствъ, разсматривающихъ проекты акціонерныхъ компаній, практика Городскихъ и Купеческихъ Управъ, принимающихъ выписки изъ товарищескихъ постановленій, практика учреждений, выдающихъ промысловыя свидѣтельства, наконецъ практика полиціи, которой принадлежитъ общій надзоръ за торговлей и промышленностью—могутъ до известной степени предупредить учрежденіе фирмъ одинаковыхъ и пользованіе фирмами чужими, но это не входитъ въ прямую задачу всѣхъ перечисленныхъ правительственныхъ органовъ, а потому и не можетъ считаться дѣйствительнымъ административнымъ средствомъ защиты фирменнаго права.

Фирма есть торговое или промышленное имя лица и составляетъ его принадлежность. Если возможно пользованіе собственнымъ именемъ даже для извлеченія матеріальныхъ выгодъ, то немыслимо отчужденіе его—какъ по самой природѣ имени лица, такъ и потому, что отчужденіе могло бы лишить отчуждителя права дальнѣйшаго пользованія тѣмъ, что прирождено лицу. Возвращаясь къ терминологіи фирмен-

наго права, мы сказали бы, что принципъ истинности не допускаетъ мысли объ отчужденіи фирмы. Вотъ почему по современному правовозрѣнію фирма, несмотря на всю ту имущественную цѣнность, которую она можетъ имѣть—какъ таковая, неотчуждаема. Однако же принципъ истинности въ современномъ оборотѣ и правѣ не выдерживается до конца. Если фирма не можетъ быть предметомъ отчужденія сама по себѣ, то считается возможнымъ предоставленіе пользованія чужимъ именемъ тому, кто приобретаетъ торгово-промышленное заведеніе, дѣйствовавшее подъ той или иной фирмой. Въ этомъ обнаруживается стремленіе оборота возможно шире использовать личные таланты торгово-промышленнаго дѣятеля путемъ предоставленія пользованія результатами этихъ личныхъ способностей—другому. Такая преемственность имѣетъ цѣлью поддержать довѣріе публики къ торгово-промышленному заведенію-магазину, фабриктъ, банкирской конторѣ и т. д., несмотря на происшедшую смѣну владѣльцевъ заведенія. Ее можно до известной степени оправдывать предположеніемъ, что прочно организованное дѣло будетъ выполняться новымъ руководителемъ такъ же, какъ выполнялось и раньше. Но такъ какъ подобное предположеніе легко можетъ не оправдаться, а между тѣмъ продолженіе заведенія подъ прежней фирмой можетъ ввести публику въ заблужденіе и убытки, то казалось бы болѣе правильнымъ требовать отъ новаго владѣльца заведенія, приобретеннаго съ фирмой, обозначенія въ ней факта смѣны принципаловъ. Это обычно и практикуется, но напр. по германскому торг. улож. не обязательно (§ 22).

Наша судебная практика и торгово-промышленный оборотъ также считаютъ возможнымъ при передачѣ заведенія предоставлять новому владѣльцу право пользоваться фирмой прежняго. Но для этого требуется особое соглашеніе. Какъ правильно говоритъ Сенатъ: фирма есть имя лица и по этому одному, доколѣ не будетъ доказано противное, должна счи-

таться его принадлежностью (опр. 4 Деп. 1892 г. № 191. Гребнеръ № 35).

Вывѣска, какъ уже было сказано, можетъ содержать въ себѣ фирму и довольно часто ее содержитъ. Но такъ какъ вывѣска имѣетъ цѣлью обозначить родъ торговли или промысла, совершаемыхъ въ данномъ заведеніи, и приглашаетъ всѣхъ желающихъ воспользоваться услугами заведенія, то на вывѣскѣ могутъ быть и такія обозначенія, какихъ не допускается въ фирмѣ—имени. Но содержитъ ли вывѣска наименованіе фирмы, обозначаетъ ли она предметъ дѣятельности торгово-промышленнаго заведенія, она преслѣдуетъ цѣль отличить данное заведеніе отъ другого, подобнаго ему. И какъ фирма—въ письменныхъ актахъ, циркулярахъ, этикеткахъ дѣлаетъ возможнымъ закрѣпленіе за даннымъ заведеніемъ определенной репутации, такъ вывѣска въ глазахъ публики указываетъ на заведеніе, въ которомъ держатъ товаръ или выдѣлываютъ продукты определенного качества, въ которомъ съ определенной аккуратностью и за извѣстное вознагражденіе оказываютъ кредитъ, услуги и т. д. А если вывѣска является средствомъ использовать составившуюся въ оборотѣ и въ публикѣ репутацию торгово-промышленнаго заведенія, то возможно нарушеніе интересовъ лица путемъ составленія вывѣски, похожей на ту, которой пользуется другой. Такое пользование чужой вывѣской можетъ быть квалифицировано въ качествѣ недобросовѣстной конкуренціи и создаетъ ответственность по 684 ст. Зак. Гр. (ср. ук. Сената 1883 г. Вильсонъ № 96). Вывѣска представляетъ интересъ для владѣльца заведенія. Но она можетъ имѣть и полицейское значеніе. Такъ по нашему закону—обязательно имѣть соответствующія вывѣски ссуднымъ кассамъ (ст. 256 Уст. о Пред. по прод. 1902 г.), торговымъ заведеніямъ, торгующимъ маргариномъ и искусственнымъ масломъ (пр. 2 къ ст. 258 Уст. о Пром. и ст. 647 Уст. Врач.), заводамъ, складамъ и заведеніямъ для продажи питей (Уст. объ Акц. ст. 1128 изд. 1901 г. ст. 13. Пол. о Тракт. Пр. 1902 г.). Для

цѣлей промыслового надзора законъ требуетъ, чтобы каждое заведеніе или складочное помѣщеніе имѣло соответственную вывѣску (ст. 439 Уст. о Прям. Налог. изд. 1903 г.); за неимѣніе вывѣски владѣльцы предпріятій подвергаются денежному взысканію не свыше десяти рублей (ст. 532 тамъ же).

Обозначеніе фирмы на товарахъ въ видѣ товарныхъ знаковъ и клеймъ представляетъ тѣмъ болѣе экономическій интересъ, чѣмъ шире распространеніе намѣченного продукта производства, произведеннаго фабрикантомъ и заводчикомъ, или товара, побывавшаго въ рукахъ купца и слѣдовательно имъ одобреннаго. Можетъ быть поэтому дѣйствующее законодательство, не дающее специальной защиты фирмъ, давно уже организовало защиту фабричнаго клейма, а въ 1896 г. изданъ законъ о защитѣ всякаго рода знаковъ, выставляемыхъ промышленниками и торговцами. По общему правилу защита знаковъ и клеймъ можетъ имѣть мѣсто лишь при условіи зарегистрированія ихъ. Хотя товарные знаки и клейма представляютъ извѣстное удобство для публики, облегчая выборъ продуктовъ производства и товаровъ, однако же этихъ соображеній не достаточно для того, чтобы обязывать торговца и фабриканта къ наложенію знаковъ и клеймъ: это актъ совершенно добровольный, обусловливаемый исключительно соображеніями фабриканта и купца о собственныхъ интересахъ. Въ этомъ—отличіе знаковъ и клеймъ отъ фирмы, которую они воспроизводятъ и которая имѣетъ интересъ не только частный, но и общественный. Поэтому съ послѣдней только что названной точки зрѣнія знакъ и клеймо привлекаетъ къ себѣ вниманіе только по тому, что онъ повторяетъ фирму. Впрочемъ изъ правила о добровольности и необязательности клеймъ и знаковъ имѣются и исключенія. Такъ по ст. 46 Уст. Проб. 1896 г. (Собр. Узак. 1897 г. № 47) на каждомъ издѣліи изъ золота и серебра, промышленныхъ, изготовившій издѣліе, обязанъ выбить именникъ (частное клеймо ст. 6),

рѣзко отличающійся по виду отъ клеймъ пробирныхъ а также не имѣющій сходства съ именниками другихъ промышленниковъ того-же пробирнаго округа. Оттиски именниковъ, предварительно употребленія послѣднихъ, должны быть представлены въ мѣстное Пробирное Управление. Неисполненіе этого предписанія влечетъ за собой штрафъ не свыше пятикратной стоимости металла въ издѣліяхъ (ст. 1386 Улож. о Наказ. по прод. 1902 г.) Затѣмъ въ отпускаемыхъ по рецепту лекарствахъ обязательно должно быть обозначено имя аптеки (ст. 538 п. 1 Устава Врачебн.).

Если употребленіе товарнаго знака и клейма предоставляется доброй волѣ лица, то и редакция, и зарегистрированіе составляетъ лишь право, а отнюдь не обязанность его.

Никто не можетъ быть стѣсненъ въ наложеніи тѣхъ или другихъ знаковъ на товаръ, лишь бы они не были противны общественному порядку, нравственности и благопристойности. И никто не можетъ быть вынужденъ къ регистраціи этихъ знаковъ или клеймъ, но незарегистрированные знаки не подлежатъ специальной защитѣ, и въ случаѣ недобросовѣстной конкуренціи пострадавшій можетъ обратиться лишь къ 684 ст. Зак. Гражд., какъ и въ случаѣ причиненія убытковъ неправомѣрнымъ пользованіемъ чужой вывѣской. Высочайше утвержденныя 26 февраля 1896 г. (Собр. Узак. и Расп. 19 марта 1896 г. № 31, ст. 395) правила эту именно мысль выражаютъ въ ст. 4, по которой, если промышленникъ или торговецъ желаетъ пріобрѣсти право исключительнаго пользованія товарнымъ знакомъ, то онъ долженъ заявить этотъ знакъ Отдѣлу Торговли Министерства Торговли и Промышленности и получить отъ него свидѣтельство съ уплатою за оное установленной пошлины.

Промышленники и торговцы пользуются упомянутымъ въ ст. 4 правомъ и специальной защитой безъ установленной заявки относительно тѣхъ лишь товарныхъ знаковъ, которые состоятъ единственно изъ обозначенія имени, отчества и фа-

миліи владѣльца предпріятія или наименованія фирмы и мѣстонахожденія предпріятія (полностью), если притомъ такой знакъ не воспроизведенъ какимъ либо отличительнымъ способомъ, напр. въ вилѣ автографа или монограммы, или же письмомъ вязью или фигурными буквами (ст. 5).

Т. о. законъ освобождаетъ отъ заявки такіе знаки, которые содержатъ въ себѣ лишь фирму, не осложненную какими либо добавками, нуждающимися въ особой защитѣ и въ особой провѣркѣ, давая тѣмъ самымъ косвенную защиту фирменному праву.

Заявленные товарные знаки должны содержать въ себѣ обозначеніе на русскомъ языкѣ: 1) имени и отчества владѣльца торговаго или промышленнаго предпріятія (хотя бы инициалами), а также его фамиліи или наименованія фирмы (полностью), и 2) мѣстонахожденія предпріятія. Надписи на другихъ языкахъ допускаются лишь, какъ дополненія. Запрещаются знаки: 1) съ надписями и изображеніями, противными общественному порядку, нравственности или благопристойности; 2) съ надписями и изображеніями, заведомо ложными или имѣющими цѣлью ввести покупателей въ заблужденіе, и 3) съ изображеніями дарованныхъ промышленнику или торговцу знаковъ отличія, предназначенныхъ для ношенія, а также съ изображеніями наградъ и почетныхъ отличій, безъ обозначенія года ихъ полученія (ст. 3). Награды и отличія, полученные за опредѣленные товары, могутъ быть выставяемы только на этого рода товарахъ (прим.). Не принимаются къ заявкѣ товарные знаки: 1) недостаточно отличающіеся отъ знаковъ, представленныхъ въ исключительное пользованіе другимъ промышленникамъ или торговцамъ для однородныхъ товаровъ; 2) вошедшіе во всеобщее употребленіе для отличія товаровъ извѣстнаго рода, и 3) состоящіе изъ отдѣльныхъ цифръ, буквъ или словъ, которыя по своему виду, расположенію или сочетанію не представляютъ отличительнаго знака (ст. 7).

Регистраціей товарныхъ знаковъ вѣдаетъ Отдѣлъ Торговли Министерства Торговли и Промышленности, который разсматриваетъ заявляемый товарный знакъ и, признавъ его удовлетворяющимъ установленнымъ правиламъ, объявляетъ о томъ просителю, съ требованіемъ представить въ Отдѣлъ 100 экземпляровъ прочно отпечатаннаго знака и затѣмъ выдаетъ просителю свидѣтельство. Если знакъ не удовлетворяетъ требованіямъ правилъ, Отдѣлъ отказываетъ въ выдачѣ свидѣтельства, съ объявленіемъ просителю о причинахъ отказа (ст. 9). О выдачѣ свидѣтельства на товарный знакъ, а также о прекращеніи дѣйствія выданнаго свидѣтельства публикуется въ Вѣстникѣ Финансовъ, Промышленности и Торговли, съ подробнымъ описаніемъ самаго товарнаго знака, а въ потребныхъ случаяхъ и съ приложеніемъ рисунка сего знака (ст. 14). Выдача кому либо свидѣтельства на товарный знакъ не лишаетъ другихъ лицъ права въ теченіе трехъ лѣтъ со дня публикаціи о выдачѣ свидѣтельства, оспаривать судебнымъ порядкомъ принадлежность права исключительнаго пользованія упомянутымъ знакомъ (ст. 15).

Какъ уже было указано, заявка не во всѣхъ случаяхъ является необходимымъ условіемъ возникновенія права. Но тамъ и въ тѣхъ случаяхъ, гдѣ она требуется, съ момента зарегистрированія возникаетъ исключительное право пользованія знакомъ, право накладыванія его въ видѣ печати, клейма, тавра, пломбы, мѣтки (вытканной и вышитой), этикетовъ, виньетокъ, девизовъ, ярлыковъ, обложекъ въ видѣ оригинальной обложки, право выставленія на упаковкѣ или посудѣ, въ коихъ товары хранятся, а также на коммерческихъ объявленіяхъ, прейсъ-курантахъ и бланкахъ (ст. 10). Такъ какъ одному промышленнику или торговцу не возбраняется заявлять нѣсколько разныхъ товарныхъ знаковъ для различныхъ по роду или сорту товаровъ (ст. 7), то и право исключительнаго пользованія можетъ ограничиваться только даннаго рода товаромъ (ст. 10). Съ другой стороны исклю-

чительное право не означаетъ, что тѣмъ же знакомъ нельзя пользоваться въ иной области дѣятельности, чѣмъ та, въ которой заявленъ знакъ. Свидѣтельство на товарный знакъ, заявленный въ какомъ либо одномъ цвѣтѣ и масштабѣ, даетъ право исключительнаго пользованія симъ знакомъ во всѣхъ прочихъ цвѣтахъ и масштабахъ (ст. 11). Право исключительнаго пользованія товарнымъ знакомъ можетъ быть передано съ отчужденіемъ или отдачей въ аренду промышленнаго или торговаго предпріятія или даже части его, представляющей отдѣльное производство, если знакъ былъ предназначенъ для продуктовъ этого именно производства (16). Нарушеніе исключительнаго права пользованія знакомъ влечетъ за собой, независимо отъ обязанности вознаградить потерпѣвшаго за вредъ и убытки, отвѣтственность на основаніи постановленій, изложенныхъ въ законахъ уголовныхъ и особыхъ трактатахъ и деклараціяхъ, заключенныхъ съ иностранными государствами (ст. 19). По ст. 1354 Улож. о Нак. по прод. 1902 г., кто поддѣляетъ чужія клейма или знаки, прикладываемыя съ дозволенія правительства къ издѣліямъ или произведеніямъ мануфактуръ, фабрикъ и заводовъ, тотъ сверхъ вознагражденія за причиненные симъ убытки подвергается: лишенію всѣхъ особенныхъ правъ и преимуществъ, лично и по состоянію присвоенныхъ и заключенію въ тюрьмѣ на время отъ четырехъ до восьми мѣсяцевъ. А по ст. 1357¹ Улож. о Наказ. по прод. 1902 г. заключенію въ тюрьмѣ на тотъ же срокъ подвергается торговецъ или промышленникъ, виновный въ самовольномъ пользованіи чужимъ товарнымъ знакомъ или въ храненіи въ заведеніи или продажѣ товара съ завѣдомо самовольно выставленнымъ товарнымъ знакомъ. Незаконно выставленные на товарѣ или на упаковкѣ и посудѣ, въ коей хранятся товары, товарные знаки подлежатъ снятію и уничтоженію.

Свидѣтельство, дающее право исключительнаго пользованія, выдается по желанію просителей на срокъ отъ одного

года до десяти лѣтъ, считая со дня ихъ выдачи. По истеченіи срока свидѣтельство можетъ быть возобновляемо на новый срокъ (ст. 12). Въ случаѣ невозобновленія свидѣтельства прекращается дѣйствіе свидѣтельства. Затѣмъ дѣйствіе свидѣтельства на товарный знакъ и право исключительнаго пользованія знакомъ прекращается по просьбѣ владѣльца предпріятія или съ прекращеніемъ самаго предпріятія, за недоведеніемъ до свѣдѣнія Отд. Торг. въ теченіи шести мѣсяцевъ со дня отчужденія или отдачи въ аренду предпріятія или части онаго, о передачѣ товарнаго знака другому владѣльцу, и если судомъ будетъ признано, что получившій свидѣтельство не имѣетъ права исключительнаго пользованія товарнымъ знакомъ (ст. 17).

Всѣмъ предоставленнымъ въ исключительное пользованіе товарнымъ знакамъ Отдѣлъ Торговли ведетъ особый реестръ и составляетъ изъ нихъ альбомъ, который предъявляется желающимъ для осмотра. По одному экземпляру такихъ знаковъ препровождаетъ въ Биржевые Комитеты, Купеческія Управы и совѣщательныя по части торговли и промышленности учрежденія для составленія подобныхъ же альбомовъ и предьявленія оныхъ желающимъ для осмотра (ст. 20).

Товарные знаки, заявленные въ одномъ государствѣ, пользуются защитой въ другомъ или безъ всякихъ ограниченій, или при условіи регистраціи его на родинѣ, или даже подъ условіемъ взаимности. Россія заключила рядъ договоровъ о взаимности, на основаніи которыхъ зарегистрированные въ участвующемъ въ соглашеніи государствѣ знаки принимаются къ засвидѣтельствуванію въ Россіи и тѣмъ получаютъ защиту. Въ такихъ договорахъ заявляется, что подданные двухъ государствъ будутъ пользоваться тѣмъ же покровительствомъ, какъ и свои подданные во всемъ, что касается правъ собственности на торговые и фабричныя клейма, подъ условіемъ соблюденія формальностей, предписанныхъ на сей предметъ

законодательствами обоихъ государствъ. Однако клеймо въ чужомъ государствѣ не подлежитъ покровительству выше той мѣры и далѣе того срока, которые установлены въ странѣ его происхожденія. Регистрація въ каждомъ изъ государствъ можетъ быть отклонена согласно предписаніямъ мѣстнаго закона, если клеймо недостаточно отличается отъ другого, уже ранѣе зарегистрированнаго (см. напр. декларацию о взаимной охранѣ торговыхъ и фабричныхъ клеймъ въ Россіи и Норвегіи. Собран. Узак. и Расп. 24 октября 1903 г. № 113 ст. 1691).

3. Регистрація, счетоводство и публичная отчетность торгово-промышленныхъ заведеній.

а) Регистрація.

Всѣ названные въ заголовкѣ институты имѣютъ ближайшее отношеніе къ торгово-промышленному заведенію, начало и конецъ дѣятельности котораго подлежитъ регистраванію, отдѣльные акты жизни котораго нуждаются въ записяхъ, и итогъ дѣятельности котораго можетъ или долженъ быть предметомъ публичной отчетности. Затѣмъ всѣ они представляются однородными не только по своему внѣшнему проявленію (записи), но и по тѣмъ цѣлямъ, которыя ими преслѣдуются. Дѣятельность торгово-промышленнаго заведенія, въ виду возбуждаемаго ею общественнаго интереса и интересовъ третьихъ лицъ, должна быть публичной, подлежащей общественному контролю по крайней мѣрѣ въ предѣлахъ, не нарушающихъ купеческой тайны, т. е. интересовъ, связанныхъ съ индивидуальной предпріимчивостью, изобрѣтательностью и находчивостью. Но указанной цѣлью названные институты не ограничиваются. Они представляютъ несомнѣнный интересъ и

для самого торгово-промышленнаго дѣятеля, служа средством самоконтроля. При помощи книгъ, корреспонденціи и документовъ купецъ или промышленникъ можетъ слѣдить за выполненіемъ своихъ плановъ.

Институтъ регистраціи является однимъ изъ основаній кредита, такъ какъ даетъ возможность освѣдомлять о важнѣйшихъ фактахъ въ жизни даннаго торгово-промышленнаго заведенія. Онъ пережилъ нѣсколько стадій, чтобы изъ циркулярныхъ оповѣщеній превратиться въ регулярныя записи и чтобы перейти изъ сословныхъ учреждений въ судебныя. Съ наибольшей полнотой регистрація нормирована въ германскомъ торговомъ уложеніи 1897 г., съ меньшей—во французскомъ торговомъ кодексѣ и въ русскомъ дѣйствующемъ законодательствѣ. По западно-европейскимъ законодательствамъ веденіе торговаго реестра возлагается на коммерческіе или общіе суды первой инстанціи. У насъ тѣ записи, которыя нѣсколько напоминаютъ регистрацію, ведутся административными учреждениями. Реестръ, содержаніе котораго опредѣляется закономъ, долженъ раздѣляться по отдѣльнымъ статьямъ, въ которыя заносятся соответствующіе факты. Внесенію въ реестръ подлежатъ лишь важнѣйшія событія, а отнюдь не всѣ правоотношенія купца. Оберегая купеческую тайну, законъ предписываетъ вносить въ торговый реестръ—что касается единоличныхъ субъектовъ—фирму, мѣстонахожденіе заведенія имя и фамилію предпринимателя и его мѣсто жительства, а также образецъ его подписи. Иногда требуется указаніе рода предпріятія. Затѣмъ зарегистрированію подлежитъ установленіе купцомъ прокуры и открытіе конкурса. Что касается товарищескихъ предпріятій, то требуется обозначеніе мѣстожителства, фирмы, времени открытія, фамиліи товарищей, вкладчиковъ. При регистраціи акціонерныхъ товариществъ необходимо представленіе устава, документовъ о состояніи капитала, о выборахъ правленія, о правахъ акціонеровъ, условіяхъ воз-

награжденія учредителей. Затѣмъ регистраціи подлежатъ всѣ измѣненія, какія совершаются съ товариществомъ.

Заявленія устные или письменныя должны быть записаны кратко и ясно безъ поправокъ и надписокъ. По общему правилу самъ купецъ долженъ сдѣлать регистраціонному судѣ надлежащія сообщенія; лишь въ случаѣ смерти купца безъ наслѣдниковъ запись лежитъ на самомъ судѣ. Неисполненіе обязанности купцомъ влечетъ за собой наложеніе административнаго штрафа и нѣкоторыя частно-правовыя послѣдствія.

Регистрація имѣетъ цѣлью сдѣлать публичными важнѣйшіе факты въ жизни торгово-промышленнаго заведенія. Въ этихъ видахъ тамъ, гдѣ развитъ институтъ регистраціи, всякій, кто имѣетъ въ томъ интересъ, можетъ осматривать въ присутственные часы торговый реестръ; затѣмъ каждый имѣющій интересъ, можетъ требовать себѣ выписи изъ записей, и наконецъ содержаніе реестра обыкновенно публикуется.

Въ дѣйствующемъ законодательствѣ заявкѣ подлежатъ прежде всего товарищескія предпріятія въ формѣ торговаго дома и акціонернаго товарищества и обществъ съ переменнымъ капиталомъ. Такъ по ст. 59 Уст. Торг. изд. 1903 г. торговый домъ не иначе можетъ быть открытъ и не иначе получаетъ гражданское и торговое знаменованіе, какъ по внесеніи лицами, открывающими оный на правилахъ товарищества полного или на вѣрѣ въ Городскую Управу или Купеческую Управу выписки изъ своихъ взаимныхъ постановленій о товариществѣ и оповѣщеніи сими лицами о томъ купечества печатными листами. За несоблюденіе этого предписанія виновный подвергается денежному взысканію не свыше пятисотъ рублей (ст. 1197 Улож. о Наказ.). Въ сей выпискѣ должны быть обозначены: 1) родъ товарищества, полного или на вѣрѣ; 2) имя, отчество, прозваніе, жительство и званіе всѣхъ товарищей и тѣхъ вкладчиковъ, которые сами

того пожелаютъ; 3) подпись и печать тѣхъ товарищей, которые уполномочены непосредственно править и распоряжаться дѣлами; 4) количество капитала, составленнаго товарищами, а также вносимаго каждымъ вкладчикомъ (ст. 60). Упоминаемое въ ст. 56 оповѣщеніе купцовъ особыми листами является дополнительнымъ требованіемъ и не имѣетъ того же значенія, какое законъ придаетъ представленію выписки. Выписка представляется въ Городскую Управу (или замѣняющее ее учрежденіе), а въ городахъ С.-Петербургѣ, Москвѣ и Одессѣ—въ Купеческую Управу. А эти учрежденія по окончаніи каждаго года, не далѣе января слѣдующаго, представляютъ въ Отдѣлъ Торговли вѣдомости о торговыхъ домахъ, въ той подробности, съ какой сами извѣщены (ст. 61 Уст. Торг.). Независимо отъ этого означенныя свѣдѣнія доставляются для цѣлей провѣрки торговли и промысловъ съ точки зрѣнія обложенія—податнымъ Инспекторамъ (Инструкція о примѣненіи положенія о госуд. пром. налогѣ 5 февр. 1899 г. Собр. Узак. 9 марта 1899 г. № 30 гл. III отд. 2 § 44 п. Б).

Недостатокъ этой системы заключается въ томъ, что она не обнимаетъ единоличныхъ купцовъ, представляется излишне централизованной, такъ какъ внѣ городовъ не дѣйствуетъ, и носитъ сословный характеръ. Отсутствие опредѣленнаго порядка записей и соответствующаго контроля относительно своевременности ихъ представляется недостаткомъ существующей системы, быть можетъ, самымъ важнымъ. Опубликованіе свѣдѣній о торговыхъ домахъ имѣетъ мѣсто лишь въ столицахъ, гдѣ издаются такъ называемыя купеческія книги. Кромѣ того законъ, предписывая регистрировать возникновеніе торговаго дома, ничего не говоритъ объ обязанности заявлять о происшедшихъ измѣненіяхъ и о прекращеніи товарищества (касс. рѣш. 1890 г. № 94). Между тѣмъ нельзя не согласиться со 2 Общ. Собр. Сената (опр. 1895 г. № 31. Гребнеръ № 40), что напр. измѣненіе въ составѣ и размѣрѣ капитала безъ соблюденія порядка, установленнаго ст. 59 и

сл. Уст. Торг. изд. 1903 г. не ограждало бы нисколько правъ и интересовъ третьихъ лицъ. Поправкой въ недомолвкѣ закона служить только личный интересъ отдѣльныхъ товарищей, если онъ затрагивается тѣмъ или другимъ измѣненіемъ въ товариществѣ, особенно—выходомъ товарища.

Для возникновенія акціонерной компаніи требуется особое разрѣшеніе (ст. 2131 Зак. Гр.), и потому проектъ устава съ опредѣленнымъ въ законѣ содержаніемъ (ст. 2131 по прод. 1902 г.) представляется въ Министерство, а затѣмъ въ установленномъ порядкѣ утверждается и публикуется въ Собраніи Узаконеній, а кромѣ того и самой компаніею въ вѣдомостяхъ (ст. 2197). Въ правительственныхъ мѣстахъ фактъ учрежденія акціонернаго товарищества оставляетъ свои слѣды, и это обстоятельство дало возможность въ недавнее время появиться указателю, который до нѣкоторой степени восполняетъ недостатокъ регистраціи какъ акціонерныхъ товариществъ, такъ и торговыхъ домовъ¹⁾.

Что касается единоличныхъ предпріятій, то въ законѣ имѣются предписанія о заявкѣ заведеній фабричныхъ и заводскихъ. По ст. 62 Уст. о Промышл. изд. 1893 г. держатели заведеній фабричныхъ и заводскихъ обязаны доставлять ежегодно полиціи по приложенной формѣ краткія свѣдѣнія для представленія Губернаторамъ, которые доставляютъ ихъ въ первыхъ числахъ января Министру Торговли и Промышленности. Въ означенныхъ годовыхъ вѣдомостяхъ Губернаторы обязаны представлять также свѣдѣнія: 1) о всѣхъ вновь учреждаемыхъ по губерніи мануфактурахъ, фабрикахъ и заводахъ, съ подробнымъ описаніемъ всѣхъ новыхъ изобрѣтеній по симъ заведеніямъ, о распространеніи и уменьшеніи производства въ оныхъ, также, если вовсе заведеніе остано-

¹⁾ Дмитріевъ-Мамоновъ. Указатель дѣйствующихъ въ Имперіи акціонерныхъ предпріятій и торговыхъ домовъ. Изд. 2. СПб. 1905 г.

вится, съ объясненіемъ причинъ отчего сіе послѣдовало; 2) о всѣхъ случившихся продажахъ мануфактуръ, фабрикъ и заводовъ, и 3) о всѣхъ перемѣнахъ въ правахъ владѣнія мануфактурами, фабриками и заводами, какъ по наслѣдству, такъ и по раздѣлу или по приговорамъ судебныхъ мѣстъ (ст. 63). Затѣмъ въ интересахъ фискальных установлена обязанность веденія по указанной формѣ регистраціи торговыхъ и промышленныхъ предпріятій (Инстр. о примѣн. полож. о пром. нал. 5 февр. 1899 г. Собр. Уз. 9 Марта 1899 г. № 30 гл. II § 5 п. Б; ст. 48, 63, 77 Уст. Акц. 1901 г.).

Особый реестръ ведется въ Отдѣлѣ Торговли всѣмъ, представленнымъ въ исключительное пользованіе товарнымъ знакомъ (ст. 20 закона 26 февр. 1896 года). О выдачѣ же свидѣтельства на товарный знакъ и о прекращеніи дѣйствія выданнаго свидѣтельства публикуется въ Вѣстникѣ Финансовъ, Промышленности и Торговли (ст. 14 тамъ же).

Если не регистраціи, то публикаціи подлежитъ въ трехъ послѣдующихъ одинъ за другимъ нумерахъ Вѣдомостей обѣихъ столицъ и въ Сенатскихъ объявленіяхъ, на руссійскомъ и нѣмецкомъ языкахъ—объявленіе о несостоятельности (ст. 413 Уст. Суд. Торг. Изд. 1903 г.).

Нѣсколько подробнѣе регламентирована у насъ регистрація мореходныхъ торговыхъ судовъ. По закону всѣ русскія мореходныя суда, поднимающія болѣе десяти ластовъ, подлежатъ внесенію въ корабельные списки въ портовой таможнѣ Имперіи, а гдѣ таможни нѣтъ, въ портовомъ начальствѣ (ст. 124, 125 Уст. Торг. изд. 1903 г.) въ корабельный списокъ—въ особой шнуровой книгѣ. Безъ внесенія судна въ списокъ, не разрѣшается плаваніе подъ русскимъ флагомъ (ст. 123) Въ корабельномъ списокѣ обозначается: 1) имя или фирма и мѣстожительство судовладельца или судовладельца; 2) названіе судна, съ обозначеніемъ, къ какому роду морскихъ сооружений оно относится; 3) размѣры судна и количество

поднимаемыхъ имъ тоннъ по мѣрительному свидѣтельству; время и мѣсто постройки, а если судно иностранное, то и время приобрѣтенія онаго, и 5) время внесенія судна въ корабельный списокъ порта (ст. 127). Судовладельцу предоставляется перечислять принадлежащее ему судно изъ одного порта въ другой (ст. 135). Въ случаѣ перехода судна отъ одного лица къ другому или измѣненія существенныхъ, внесенныхъ въ корабельный списокъ, признаковъ судна вслѣдствіе значительной перестройки и передѣлки, судовладельцу вмѣняется въ непрѣмѣнную обязанность, въ теченіе шестинедѣльнаго срока, извѣстить о семъ, съ представленіемъ патента, ближайшую портовую таможню, которая, сдѣлавъ надлежащія на патентѣ отмѣтки, сообщаетъ о томъ въ ту портовую таможню, въ которой судно приписано, для соотвѣствующихъ измѣненій въ корабельномъ списокѣ (ст. 136). О всѣхъ внесенныхъ и бывшихъ судахъ, равно и о перемѣнахъ сообщается въ Управленіе Торговаго Мореплаванія (ст. 137). Въ случаѣ приобрѣтенія русскимъ подданнымъ судна за границей русскія Консульства выдаютъ временное свидѣтельство (ст. 138), которое не освобождаетъ отъ обязанности приписки судна къ ближайшему порту (ст. 140).

Санкціей предписаній о регистраціи по общему правилу, усвоенному новѣйшими законодательствами, являются послѣдствія частноправовыя. Такъ напр. относительно фирмы; прокуры, открытія полного товарищества установлено, что данный фактъ послѣ регистраціи становится обязательнымъ противъ каждаго, кто не докажетъ, что безъ его вины онъ не былъ ему извѣстенъ. Такого же значеніе зарегистрированія выдачи довѣренности; невнесеніе этого факта въ реестръ дѣлаетъ его относительно—ничтожнымъ. Иногда регистрація служитъ даже основаніемъ извѣстнаго права. Фактъ зарегистрированный считается обязательнымъ для всякаго, независимо отъ того, знало ли лицо о томъ. Такъ напр. по германскому торговому уложенію (§ 200) акціонерное товарищество возникаетъ

только въ моментъ регистраціи; сюда же относятся т. н. купцы въ силу регистраціи (§§ 2 и 3). По дѣйствующему законодательству, видѣли мы, торговый домъ не иначе можетъ быть открытъ, какъ по внесеніи въ соотвѣтствующее учрежденіе выписки (ст. 59). Возможно затѣмъ, что регистрація не имѣетъ никакого частноправнаго значенія, и въ случаѣ упущенія ея возникаетъ лишь административное взысканіе; таково напр. послѣдствіе упущенія зарегистрированія конкурса по германск. торг. улож. По дѣйствующему законодательству корабельная регистрація имѣетъ частноправное значеніе, такъ какъ безъ патента на плаваніе подъ русскимъ флагомъ, выдаваемого лишь послѣ внесенія судна въ списки, не допускается перевозка товаровъ или пассажировъ между русскими портами (ст. 165). Но помимо этой санкціи обязанность записки судовъ обезпечивается еще и уголовными взысканіями по ст. 1214 и слл. Улож. о Наказ. Въ случаѣ неисполненія ст. 59 и слл. Уст. Торг. изд. 1903 г. торговый домъ не можетъ быть открытъ и не получаетъ гражданскаго и торговаго знаменованія; по ст. 2140 Зак. Гражд. ни одна компанія на акціяхъ не можетъ быть учреждаема безъ особаго разрѣшенія правительства; а разрѣшеніе обнимаетъ собой и запись компаніи. Кромѣ того по ст. 1197 улож. о наказ. за открытіе какого либо торговаго общества, товарищества или компаніи, безъ разрѣшенія правительства или безъ соблюденія предписанныхъ закономъ для сего правилъ, виновный, сверхъ закрытія того учрежденія, подвергается денежному взысканію не свыше пятисотъ рублей.

б) Счетоводство и публичная отчетность.

Едва ли надо говорить, насколько важно для торгово-промышленнаго заведенія вести счетъ капиталу, на которомъ покоится жизнь и дѣятельность этого заведенія. Это важно какъ въ интересахъ владѣльца заведенія, который долженъ

быть увѣренъ, что его дѣятельность соотвѣтствуетъ планамъ и предположеніямъ, такъ и для третьихъ лицъ, которыя заинтересованы въ судьбахъ заведенія. Отсюда потребность въ счетоводствѣ, которое служило бы способомъ самоконтроля для владѣльца заведенія и средствомъ контроля для третьихъ лицъ. Счетоводство не представляло бы никакихъ затрудненій, если бы надо было вести счетъ капиталу, состоящему лишь изъ наличныхъ цѣнностей. Оно не было бы труднымъ и въ томъ случаѣ, еслибы къ наличному капиталу прибавить тѣ требованія, какія имѣетъ владѣлецъ заведенія на другихъ лицахъ за проданный имъ товаръ и вообще по обязательствамъ, какія они приняли на себя. Но вѣдь и самъ купецъ или промышленникъ получаетъ цѣнности въ кредитъ съ обязательствомъ возврата ихъ въ опредѣленный срокъ. Такія обязательства обременяютъ данное лицо, представляютъ отрицательную величину въ капиталѣ, положенномъ въ основаніе предпріятія, составляютъ пассивъ предпріятія въ отличіе отъ его актива. Этотъ двойной составъ капитала предпріятія очевидно долженъ усложнять счетоводство, какое ведется въ торгово-промышленномъ заведеніи, обуславливая собой разнообразіе записей, соотвѣтствующее какъ различному положенію имущества, такъ и разнообразнымъ отношеніямъ, съ которыми судьба имущества связывается.

Вопреки мнѣнію, утверждающему, что торгово-промышленный оборотъ въ отличіе отъ общегражданскаго избѣгаетъ формализма и формальностей въ заключеніи сдѣлокъ, надо указать, что именно въ торгово-промышленномъ оборотѣ письменность процвѣтаетъ, какъ нигдѣ. Обыденныя отношенія гражданскаго оборота въ большинствѣ случаевъ совершенно не нуждаются въ письменномъ изложеніи правоотношенія, и обращаются къ этой формѣ лишь тогда, когда законодатель въ заботахъ о контрагентахъ и достаточной обдуманности ихъ поступковъ положительно предписываетъ эту форму. Напротивъ того участники торгово-промышленнаго оборота, обязан-

ные по закону къ письменности главнымъ образомъ въ интересахъ общественныхъ, независимо отъ велѣнія закона, добровольно обращаются къ этой формѣ сношенія и констатирования правоотношеній въ самыхъ широкихъ размѣрахъ. И такое стремленіе къ облеченію въ письменность всѣхъ сношеній и правоотношеній естественно вытекаетъ изъ разнообразія, сложности оборота, изъ важности, даже необходимости сохраненія слѣдовъ всѣхъ дѣйствій, происходящихъ въ этомъ оборотѣ—какъ въ цѣляхъ доказательственныхъ, такъ и въ интересахъ самоконтроля и контроля.

Отдѣльные акты торгово-промышленной дѣятельности въ интересахъ самоконтроля и контроля заносятся въ документы, письма и книги. Занесеніе записей въ купеческія кннги, веденіе корреспонденціи и составленіе конторскихъ документовъ составляетъ особую область технического знанія, распадающуюся на бухгалтерію, коммерческую корреспонденцію и конторскую практику. Вообще говоря вопросы технического знанія стоятъ внѣ нашего изученія, но они не могутъ быть совершенно обойдены, такъ какъ съ ними въ тѣсной связи находится юридическое значеніе книгъ, корреспонденціи и документовъ, заключающееся въ доказательной силѣ всѣхъ трехъ видовъ актовъ, на изученіи которыхъ мы въ дальнѣйшемъ и остановимся.

Къ какой бы области ни относились обороты—къ товарной торговлѣ, транспортированію, страхованію, банковской дѣятельности, обрабатывающей промышленности,—даже при самомъ незначительномъ развитіи этихъ оборотовъ невозможно обойтись владѣльцу торгово-промышленнаго заведенія безъ письменныхъ сношеній съ другими людьми. Отсюда является дѣловая переписка, которая имѣетъ въ виду дѣловыя сообщенія и установленіе дѣловыхъ отношеній. Но не всегда она представляетъ одинаковое юридическое значеніе. Иногда она имѣетъ характеръ сообщенія къ свѣдѣнію. Въ другой разъ, являясь предложеніемъ, она создаетъ юридическую связанность.

При извѣстныхъ условіяхъ письмо можетъ считаться вступленіемъ въ сдѣлку. Если она представляетъ собою волеизъявленіе, направленное на установленіе, измѣненіе или прекращеніе правъ, то въ такомъ случаѣ имѣетъ юридическое значеніе, такъ какъ служитъ доказательствомъ правъ. Въ виду сказаннаго веденіе коммерческой корреспонденціи требуетъ осторожности и техническихъ знаній.

Искусство веденія корреспонденціи заключается въ отчетливомъ пониманіи и представленіи тѣхъ послѣдствій, какія вызоветъ данное коммерческое письмо. Оно требуетъ изложенія извѣстныхъ событій въ формѣ и выраженіяхъ, принятыхъ и употребительныхъ въ оборотѣ, чтобы письмо достигло предположенной цѣли и не имѣло бы неожиданнаго и нежелательнаго результата. Очевидно, что характеръ переписки будетъ одинъ, когда дѣло идетъ о сношеніяхъ банка съ его кліентами, агентами и корреспондентами, другой по дѣламъ страхованія, морской перевозки, комиссіоннымъ, складочнымъ и т. д. Мало того: помимо общаго знанія предмета и дѣла, корреспондентъ долженъ быть знакомъ съ специальными отдѣлами торговаго дома, фабрики, завода, банка, которыми быть можетъ завѣдываютъ отдѣльные приказчики и служащіе. Наконецъ коммерческая корреспонденція независимо отъ указанныхъ болѣе или менѣе объективныхъ знаній предполагаетъ извѣстную способность приноровляться къ характеру главы предпріятія или его замѣстителя и тѣхъ лицъ, съ которыми приходится вступать въ переписку. Глава или представитель фирмы сообщаетъ корреспонденту свои желанія, намѣренія, предположенія, которыя тотъ долженъ изложить въ формѣ, какая соотвѣтствовала бы истиннымъ намѣреніямъ лица, отъ имени котораго письмо отправляется. Затѣмъ это изложеніе должно быть таково, чтобы адресатъ принялъ его надлежащимъ образомъ, нашолъ бы форму обращенія совершенно соотвѣтствующей случаю и дѣловымъ обыкновеніямъ. Такъ какъ коммерческое письмо является юридическимъ до-

кументомъ, то оно не должно вызывать сомнѣнія относительно лица, отъ кого и кому оно направляется. Второе достигается степенью вниманія корреспондента; первое требуетъ выставленія въ заголовкѣ письма и на конвертѣ названія фирмы и мѣстожителства.

Коммерческая корреспонденція различается не только по юридическому значенію отдѣльных актовъ, но и по содержанію; она снимаетъ собой разнообразныя отношенія. Такъ какъ цѣлью корреспонденціи является вступленіе въ дѣловыя сношенія или реализація этихъ сношеній, то прежде всего надо упомянуть о письмахъ, имѣющихъ въ виду наведеніе справокъ о состоятельности и кредитоспособности той или другой фирмы, съ которой предполагается вступить въ сношенія. Сообщенія свѣдѣній и отвѣты на справки должны носить соответствующій характеръ и не должны быть истолковываемы въ смыслъ ручательства или гарантіи кредитоспособности той или другой фирмы. Въ этихъ видахъ въ концѣ письма обыкновенно помѣщается особая оговорка корреспондента, что сообщенными свѣдѣніями слѣдуетъ пользоваться безъ отвѣтственности его. Весьма важное значеніе имѣютъ письма-циркуляры, которыя адресуются различнымъ лицамъ въ одной и той же редакціи и въ которыхъ сообщается о событіяхъ, представляющихъ интересъ для третьихъ лицъ. Такъ циркулярами извѣщается купечество объ открытіи торговаго дома, банка, завода, фабрики; о перемѣнахъ занятія фирмы или торговаго дома, о расширеніи или сокращеніи дѣла; о выходѣ или вступленіи компаньена; о выдачѣ довѣренности съ предоставленіемъ повѣренному подписываться фирмой; и наконецъ о ликвидаціи и прекращеніи дѣятельности торгово-промышленнаго заведенія. Служа внѣшнимъ проявленіемъ воли принципала, циркуляры имѣютъ большое юридическое значеніе: они дѣлаютъ волю владѣльца заведенія обязательною для третьихъ лицъ и соответственно обязываютъ его самого. Въ качествѣ внѣшняго обнаруженія воли циркуляры

имѣютъ преимущественное значеніе сравнительно съ неопубликованнымъ, скрытымъ отъ третьихъ лицъ соглашеніемъ напр. довѣрителя и довѣреннаго. Какъ уже было сказано, дѣловая переписка имѣетъ цѣлью вступленіе въ дѣловыя отношенія. Въ этихъ видахъ обыкновенно указывается корреспонденту на тѣ фирмы, у которыхъ онъ могъ бы навести справки о кредитоспособности лица, желающаго вступить въ сношенія. Такая ссылка на фирмы, которымъ извѣстенъ авторъ письма, необходима какъ при предложеніи услугъ, такъ и при заказѣ или порученіи. Но наибольшее юридическое значеніе имѣетъ, конечно, не эта часть письма, а самое предложеніе услугъ или самый заказъ, порученіе. Письма съ предложеніемъ услугъ очень близки къ циркулярамъ и обыкновенно сопровождаются ими. Но въ отличіе отъ послѣднихъ письма болѣе индивидуальны, лучше приспособлены къ адресату и ближе опредѣляютъ характеръ услугъ. Поэтому именно онѣ требуютъ большей осторожности. Такъ если лицо предлагаетъ выступить комиссіонеромъ по продажѣ товара, то изъ письма должно быть совершенно ясно, что дѣло идетъ о комиссіи по продажѣ, а не о твердой продажѣ товара, покупщикомъ котораго будто бы выступаетъ корреспондентъ. Предложеніе услугъ въ качествѣ комиссіонера по покупкѣ какого либо товара должно быть редактировано такъ, чтобы было вполне ясно, что корреспондентъ предлагаетъ покупать товаръ отъ своего имени, но за счетъ той фирмы, которой онъ свои услуги предложилъ. Если дается приказъ или порученіе, то онъ долженъ быть редактированъ на столько отчетливо, чтобы не было сомнѣнія въ томъ, идетъ ли рѣчь о наведеніи справокъ или о настоящемъ предложеніи со всѣми его юридическими послѣдствіями. Какъ предложеніе услугъ, такъ и предложеніе вступить въ сдѣлку должно сопровождаться указаніемъ условій, на которыхъ услуги предлагаются, и въ частности условій о предоставленіи кредита, о способѣ и размѣрѣ вознагражденія. Заказъ на товаръ или порученіе комиссіо-

неру на покупку товара или продажу товара сопровождается обозначением качества, сорта, способа его упаковки и перевозки; эти обозначения должны быть возможно точны на случай возникновения недоразумения по поводу исполнения поручения. Приказы (ордера) на покупку процентных бумаг совершаются обычно в форме телеграмм; но эти предварительные сношения закрываются затем в письмах, в которых воспроизводится содержание телеграфного приказа на покупку и извещения об исполнении приказа, а затем излагается расчет по произведенной покупке бумаг. Те или другие ограничения поручения, касающиеся главным образом стоимости бумаг, должны быть обозначены в телеграмме и воспроизведены в письмах. Указание лимита, как ограничения покупной цены, приказ отправит купленные ценности таким или иным путем, или же распоряжение отложить купленные бумаги в депо, не посылая их кому либо—все это имеет юридическое значение в случае утраты посланных бумаг, возражений о неточно исполненном поручении и т. д. Упомянем еще о письмах, уполномочивающих данное лицо на совершение того или другого акта без совершения формальной доверенности, которая замещается здесь простым письмом с соответственным содержанием.

Исполнение поручения обязывает к извещению об этом с возможно подробным указанием на условия выполнения—в частности на качество купленного товара и избранный способ перевозки или пересылки. С уведомительным письмом отправляется дубликат железнодорожной накладной или коносамента, если товар отправляется морем, и обязательно—фактура или счет на купленный товар. В фактуре с особенной отчетливостью обозначается сумма для занесения ее в кредит счета продавца. Если на покупателя трассируется вексель, то в уведомительном письме указывается как на вексельную сумму, так и на срок

платежа по векселю. Особую категорию составляют письма, сопровождающие платежи по фактурам или по остаткам, следуемым корреспонденту по счету. Это письма о ремитировании. Римессою в широком смысле называется всякая ценность, посылаемая на покрытие счета, в чем бы она ни заключалась. В этом смысле римессой будет называться и посылка денег с целью платежа, но в специальном значении под римессой разумется вексель, который посылается в покрытие. Письма сопровождающие ремитирование, должны содержать в себе описание посылаемых ценностей с обозначением сумм, имен плательщиков, места и срока платежа. Что касается в частности векселей, то сопровождающие их письма указывают сумму вексель-римессы, имя трассата, место платежа по векселю, срока вексель-римессы. Получение римессы обязывает извещать об этом корреспондента с перечислением полученных ценностей или же с упоминанием общей суммы полученных векселей. Особую категорию составляют письма, касающиеся курсовых операций, т. е. таких, предметом которых является иностранная валюта. Эти операции имеют целью передачу требований и обязательств с целью погашения долга. Операция заключается посредством различных орудий перевода-векселей, чеков и т. д. Векселя, которыми уплачивается долг, сделанный иностранцем и погашаемый им на родине (деvisы), покупаются и продаются для целей уплаты долга по приказам, изложенным в письмах, которые должны содержать в себе высоту курса, по которому продажа или покупка может быть совершена, а также и указание на то, должна ли быть сделка на наличные или на срок. Платеж, как было сказано, может быть производим не только ценными бумагами, но и на наличные. В последнем случае возникает надобность в письмах по поводу денежных взносов, которые могут быть производимы или за собственный счет или за счет третьих лиц. Извещатель-

ное письмо оповѣщаетъ того, за счетъ котораго взносъ произведенъ, съ обозначеніемъ размѣра взноса, а также и лица, учинившаго взносъ. Юридически представляются самостоятельными сдѣлками т. н. текущіе счета, но практически они преслѣдуютъ цѣль упрощенія расчетовъ по платежамъ. Поэтому здѣсь же можно упомянуть о письмахъ, сопровождающихъ посылку выписокъ изъ такихъ счетовъ, совершаемую въ опредѣленные періоды. Обмѣнъ такими выписками имѣетъ цѣлью провѣрку счетовъ и переносъ сальдо или остатка на новый счетъ. Если даже такой переносъ не имѣетъ значенія задолжанія, то во всякомъ случаѣ онъ является одной изъ статей, элементомъ такого задолжанія и въ этомъ смыслѣ имѣетъ юридическое значеніе. Въ заключеніе упомянемъ о корреспонденціи между кредиторами и должниками, изъ коихъ первые напоминаютъ о долгѣ, не придавая письму характера требованія; вторые сообщаютъ о временномъ затрудненіи въ платежахъ или о совершенной невозможности произвести уплату долга. Особенно большой юридическій интересъ представляютъ тѣ письма послѣдней категорій, которыя относятся къ прекращенію платежей, влекущему со собой открытіе торговой несостоятельности.

Чтобы закончить ученіе о коммерческой корреспонденціи, надо упомянуть о стоящихъ въ тѣсной связи съ ней вспомогательныхъ конторскихъ книгахъ, имѣющихъ цѣлью регистрацію корреспонденціи. Въ дѣйствующемъ законодательствѣ объ этого рода книгахъ упоминается лишь относительно оптовой торговли (ст. 670 Уст. Торг. изд. 1903 г.). Но само собой разумѣется, потребность въ нихъ должна быть въ какой угодно торговлѣ и промышленности (ср. ст. 673). Къ этой категоріи вспомогательныхъ книгъ относятся: 1) копияльная книга, въ которой копируются всѣ отправляемые письма, о чемъ и дѣлается соотвѣтствующая помѣтка на самомъ письмѣ; 2) книга почтовыхъ расходовъ, имѣющая лишь чисто внѣшнее отношеніе къ корреспонденціи и представляю-

щая здѣсь развѣ только тотъ интересъ, что можетъ служить доказательствомъ отправленія письма, которое за сибшностью не было скопировано; 3) книга отправленныхъ простыхъ писемъ; 4) книга отправленныхъ заказныхъ писемъ, цѣнныхъ пакетовъ и посылокъ; 5) книга прибывшихъ простыхъ писемъ; 6) книга прибывшихъ заказныхъ писемъ, цѣнныхъ пакетовъ и посылокъ; 7) книга полученныхъ телеграммъ; 8) книга условій или кондиціонная, въ которой отмѣчаются условія, на которыхъ открывается корреспонденту счетъ съ указаніемъ размѣровъ процентовъ комиссіи и т. д.

Таковъ первый элементъ торгово-промышленнаго счетоводства. Обратимся затѣмъ ко второму — конторскимъ документамъ. Совокупность актовъ, весьма многочисленныхъ и разнообразныхъ, объединяется въ повятіи конторскихъ документовъ съ точки зрѣнія того искусства, какое для составленія ихъ требуется. Важность техническихъ познаній въ этой области, почти совпадающихъ съ юридическимъ пониманіемъ значенія каждаго документа, не подлежитъ сомнѣнію. Смѣшеніе формы векселя съ простымъ заемнымъ письмомъ влечетъ за собой недѣйствительность документа, какъ векселя; упущеніе тѣхъ или другихъ существенныхъ принадлежностей договора, влечетъ за собой ничтожность соглашенія; незнаніе правилъ гербовой оплаты документовъ ведетъ къ уплатѣ штрафа и т. д.

Конторскими документами обнимаются самые разнообразные письменные акты, имѣющіе различное юридическое значеніе. Прежде всего сюда входятъ цѣнные бумаги, т. е. такіе документы, въ которые воплощается право; безъ документа нѣтъ права, право существуетъ лишь по столько, по сколько существуетъ документъ. Таковъ напр. вексель. Тѣ цѣнные бумаги, которыя являются предметомъ торгово-промышленнаго оборота въ качествѣ товара, называются торговыми бумагами. Другую группу документовъ составляютъ до-

казательные, т. е. такіе которые не необходимы для возникновенія права, но безъ которыхъ нельзя ничѣмъ доказать существованія права, если оно оспаривается должникомъ. Въ самомъ законѣ должны быть указаны тѣ случаи, когда для доказательства сдѣлки требуется письменная форма. Употребленіе ея въ остальныхъ случаяхъ предоставляется на усмотрѣніе сторонъ. Но объемъ понятія конторскихъ документовъ не исчерпывается указанными актами: подъ него подходят и такіе, которые представляютъ собой самое большее—приглашеніе вступить въ сдѣлку или даже просто заявленія объявленія и т. д. Очевидно, что по юридическому значенію этого рода документы должны занимать низшее сравнительно съ доказательными бумагами въ соотвѣтственномъ смыслѣ слова мѣсто.

Практика конторскихъ документовъ очень широка, въ виду уже отмѣченнаго стремленія торгово-промышленнаго оборота облекать по возможности всѣ факты и событія въ письменную форму въ цѣляхъ наилучшаго сохраненія слѣдовъ этихъ фактовъ и событій. Тамъ, гдѣ законъ не даетъ предписанія облекать событіе въ письменную форму, самъ оборотъ вырабатываетъ обычай или обыкновеніе, восполняющее законъ. Договоръ о наймѣ или отдачѣ въ содержаніе недвижимыхъ имуществъ, также мореходныхъ и рѣчныхъ судовъ составляется письменно, со включеніемъ всѣхъ условій, договаривающимися постановленныхъ (ст. 1700 Зак. Гражд., ст. 377 Уст. Торг. изд. 1903 г.); очевидно, что сказанное относится и къ найму торгово-промышленныхъ помѣщеній. Въ письменной формѣ съ соблюденіемъ правилъ, изложенныхъ въ Положеніи о Нотаріальной части совершается договоръ найма корабельщика (ст. 214 Уст. Торг.) и приказчиковъ (ст. 6, 10 тамъ же), которые по окончаніи смужбы получаютъ отъ своихъ принципаловъ аттестаты или свидѣтельства (ст. 22, 28 тамъ же). Въ письменной формѣ заключается и наемъ корабельныхъ слугъ по приложенной къ ст. 245 (тамъ же)

формѣ. Договоры торговой повѣренности совершаются посредствомъ актовъ, пменуемыхъ довѣренностями, которыя пишутся съ соблюденіемъ правилъ Положенія о Нотаріальной Частѣ (ст. 32 и 44 тамъ же); по установленной формѣ съ законнымъ засвидѣтельствомъ составляется и довѣренность для хожденія по таможеннымъ дѣламъ (ст. 51 тамъ же). Законъ требуетъ представленія въ соотвѣтствующія учрежденія выписокъ изъ товарищескихъ постановленій, откуда надо заключить, что договоръ товарищества долженъ быть заключенъ въ письменной формѣ (ст. 59 Уст. Торг. изд. 1903 г.; опр. 4 Деп. 1895 г. № 1327 Гребнеръ № 37). Письменная форма соглашенія объ образованіи акціонернаго товарищества неизбежно вытекаетъ изъ необходимости утвержденія компаніи и проекта ея устава (ст. 2131, 2189 слл. Зак. Граж.); сказанное относится и къ товариществамъ съ переменнымъ капиталомъ, являющимся лишь видоизмѣненіемъ акціонерныхъ. Въ связи съ акціонернымъ товариществомъ необходимо возникаетъ письменный документъ—предварительная росписка (ст. 2167 Зак. Гражд.), акція (ст. 2160 тамъ же) и,—если компанія заключаетъ заемъ,—облигація (прим. 2 къ ст. 2160)—объ съ особымъ листомъ купоновъ для полученія дивиденда и процентовъ. Въ письменной формѣ съ соблюденіемъ правилъ Положенія о Нотаріальной Частѣ совершается и договоръ товарищества въ построеніи, покупкѣ и содержаніи судовъ (ст. 156 Уст. Торг. изд. 1903 г.). Договоръ запродажи и продажи товаровъ обычно заключается въ формѣ писемъ, телеграмъ или въ видѣ выдаваемой Биржевымъ Маклеромъ торговой записки, въ которой должны быть обозначены всѣ подробности постановленныхъ между ними условій (примѣч. къ ст. 1690 Зак. Гражд. и ст. 698, 699 Уст. Торг. изд. 1903 г.). Изъ договора купли-продажи возникаетъ и фактура или счетъ на проданный товаръ (ст. 670 п. 8 Уст. Торг., ст. 473 Уст. Судопр. Торг. изд. 1903 г.); въ видахъ продажи издаются конторскіе документы, именуемые прейсъ-

курантами. Законъ не требуетъ письменной формы для договора комисси, что неоднократно подтверждала судебная практика (Носенко I № 369, 370. Вильсонъ № 150), но въ торговомъ оборотѣ принято письменно извѣщать комиттента о принятіи порученія (Мартенсъ I № 671). Договоръ по транспортированію грузовъ совершается въ письменной формѣ; при перевозкѣ по желѣзнымъ дорогамъ составляется накладная, и отправителю выдается дубликатъ ея, а при отправленіи багажа желѣзная дорога выдаетъ квитанцію, при перевозкѣ пассажира — билетъ (ст. 20, 36, 57, Общ. Уст. Росс. Ж. Д.); транспортныя общества выдаютъ квитанціи въ принятіи груза (рѣш. 4 Деп. 1878 № 344. Носенко III № 140). Въ морской перевозкѣ составляется документъ, извѣстный подъ именемъ грузовой росписи (коносаментъ), въ которую корабельщикъ вноситъ все товары и грузъ, принятые на корабль (ст. 383 Уст. Торг. изд. 1903 г.). Этотъ документъ слѣдуетъ отличать отъ чертепартіи, т. е. письменнаго договора о наймѣ корабля подъ грузъ (ст. 377 тамъ же), совершаемаго въ двухъ экземплярахъ съ соблюденіемъ правилъ Положенія о Нотаріальной Части (ст. 382 тамъ же). Въ письменной формѣ совершается и договоръ о взаимной защитѣ купеческихъ кораблей (ст. 415 Уст. Торг. изд. 1903 г.), а также договоръ бодмереи или денежнаго займа подъ закладъ корабля (ст. 432 Уст. Торг.). Совершеніе договора страхованія обычно сопровождается выдачей предварительнаго свидѣтельства, затѣмъ полиса, а при страхованіи выигрышныхъ билетовъ отъ выхода ихъ въ тиражъ — квитанціи. Если сдѣлка страхованія заключается съ участіемъ маклера, то договаривающимся сторонамъ непременно вручается писанная биржевымъ маклеромъ записка (ст. 704 Уст. Торг.). Что касается морского страхованія, то оно обязательно совершается въ формѣ полиса (ст. 567 Уст. Торг. изд. 1903 г.). Договоръ поклажи совершается или чрезъ письменный актъ, или же просто передачею поклажи съ роспискою въ томъ, или безъ росписки (ст. 2104 Зак.

Гражд.). Но поклажа въ товарныхъ складахъ (ст. 785 Уст. Торг. изд. 1903 г.) обязательно сопровождается выдачею въ приемъ товаровъ двойныхъ или простыхъ свидѣтельствъ по образцамъ, утвержденнымъ Министерствомъ Торговли и Промышленности. Издательскій договоръ совершается или устно, или письменно, въ послѣднемъ случаѣ съ соблюденіемъ правилъ Положенія о Нотаріальной части (ст. 3, 4 прилож. къ ст. 420 прим. 2 ст. Зак. Гражд.). Наконецъ денежныя, кредитныя и платежныя сдѣлки облакаются въ форму векселей, чековъ, переводовъ, контокоретныхъ счетовъ, документовъ на вклады, залоговыя свидѣтельства (см. Уст. Госуд. Банка ст. 91 и слл. изд. 1903 г.). Чтобы закончить перечень конторскихъ документовъ, упомянемъ еще о роспискахъ (ст. 256 Уст. Суд. Т.) или квитанціяхъ, т. е. тѣхъ же роспискахъ, но составленныхъ на какомъ либо документѣ, отъ котораго онѣ могутъ быть отдѣлены.

Третьимъ элементомъ счетоводства является веденіе купеческихъ книгъ, съ технической стороны предполагающихъ наличность спеціальныхъ знаній (бухгалтера), съ юридической — для принcipала являющихся привилегированнымъ доказательствомъ правъ, а для третьихъ лицъ и общества — средствомъ допустимаго контроля надъ жизнью и дѣятельностью торгово-промышленнаго заведенія.

Въ виду столь разносторонняго значенія купеческихъ книгъ, веденіе ихъ составляетъ одну изъ важнѣйшихъ обязанностей владѣльца торгово-промышленнаго заведенія, соответствующимъ образомъ регламентированную и санкціонированную. Купеческія книги имѣютъ ближайшее отношеніе къ торгово-промышленному заведенію, потому что къ нему приурочивается все счетоводство и въ частности книговодство (ст. 684 Уст. Торг. изд. 1903 г.; п. 4 ст. 5 правилъ, прил. къ § 51 Инстр. о прим. полож. о пром. нал. 11 мая 1899 г. Собр. Узак. 26 мая 1899 г. № 60). Поэтому именно эти

книги называются еще и конторскими (Уст. Торг. Разд. II гл. I; Уст. Суд. Т. Разд. II гл. 8).

Дѣйствующее законодательство говоритъ о купеческихъ книгахъ, но обязанность веденія ихъ возлагаетъ и на лицъ, имѣющихъ фабричныя и мануфактурныя заведенія (ст. 685), банкирскія конторы (ст. 12 177, 182 Разд. X Уст. Кред. изд. 1903 г.), ссудныя кассы (ст. 256 уст. о Предупр. и Пресѣч; ст. 992³, 992⁴ Улож. о Нак.; ст. 1 прил. къ ст. 1673 Зак. Гр.), страховыя общества (ст. 8 прил. 1 къ ст. 2200 Зак. Гр.) аптеки (ст. 362, 369 Уст. Врач. изд. 1905 г.), комиссіонеровъ (ст. 670 уст.торг.). Отъ обязанности веденія книгъ свободны: мелочныя торговли, продающіе съ лотковъ, ларей и столовъ, также въ развозъ или въ разносъ (прим. къ ст. 672 уст. торг.).

Лица, торговыми дѣлами занимающіяся, обязаны имѣть и содержать въ надлежащемъ порядкѣ свое счетоводство, сообразно роду торговли, которая вообще можетъ быть раздѣлена на три разряда: оптовую, розничную и мелочную (ст. 669 Уст. Торг. изд. 1903 г.). Къ первому разряду принадлежатъ: банкиры, оптовые негоціанты и вообще все производящіе заграничную торговлю и комиссіонныя дѣла. Они должны содержать слѣдующія книги: 1) меморіаль или журналъ для ежедневной записки всехъ дѣлъ и всего торговаго производства; 2) кассовую книгу, въ коей вписывается подробно каждая статья пріема и выдачи денегъ. Она должна быть ежемѣсячно заключаема съ подведеніемъ остатка къ первому числу наступающаго мѣсяца; 3) гроссъ-бухъ или главную книгу, открывающую отдѣльные счета по всемъ оборотамъ торговли, какъ то: счетъ собственнаго капитала и имущества недвижимаго и движимаго, счета должниковъ и заимодавцевъ, счетъ товаровъ, счетъ кассы, торговыхъ расходовъ, домашнихъ расходовъ, прибыли, убытка и проч. Гроссъ-бухъ долженъ быть веденъ такимъ образомъ, чтобы изъ онаго можно было составить полный и ясный балансъ и видѣть состояніе дѣлъ; 4) книгу для копій со всехъ своихъ отходя-

щихъ торговыхъ писемъ, кои вписываютъ буквально; 5) товарную книгу для записки всехъ купленныхъ товаровъ съ означеніемъ цѣнъ оныхъ; 6) книгу расчетную (contosouant или riscontro), для открытія текущихъ счетовъ каждому должнику и заимодавцу; 7) книгу для записки исходящихъ счетовъ на проданные товары; 8) фактурную для записки счетовъ или фактуръ на отправленные товары (ст. 670).

Розничнымъ торговцамъ, составляющимъ второй разрядъ, назначаются по установленнымъ формамъ слѣдующія книги: 1) товарная для записки всехъ получаемыхъ и продаваемыхъ товаровъ, съ цѣнами и кондиціями оныхъ, означая мелочныя статьи итогомъ; 2) кассовая о приходѣ и расходѣ денегъ. Въ оной можно записывать ежедневную выручку денегъ одною статьею или общимъ итогомъ; а расходъ весь въ подробности; сія книга должна быть ежемѣсячно заключаема съ подведеніемъ остатка къ первому числу наступающаго мѣсяца; 3) расчетная книга для подробнаго означенія: когда, сколько и за что долженъ самъ и кому, кто ему долженъ, съ означеніемъ сроковъ и отмѣткою сдѣланныхъ или полученныхъ уплатъ; 4) документная для подробной записки векселей, заемныхъ писемъ, росписокъ, банковыхъ билетовъ, акцій, контрактовъ, договоровъ и тому подобныхъ документовъ, съ отмѣткою противъ каждаго: когда по онымъ получено удовлетвореніе или куда оный выбылъ, какъ равно и тѣхъ векселей и документовъ, которые самимъ даны и за что именно (ст. 671).

Если оптовый купецъ имѣетъ еще и розничную торговлю, то онъ можетъ и не вести особаго счетоводства для этой послѣдней, поручаемой въ такомъ случаѣ обыкновенно приказчикамъ, находящимся на отчетѣ. Лишь въ акціонерныхъ предприятияхъ обычно раздѣленіе счетоводства оптовой и розничной торговли. Въ томъ случаѣ, когда владѣльцемъ торговаго промышленнаго заведенія является торговый домъ, который

имѣть кромѣ главнаго заведенія еще и филиалы или конторы, которыя, по объявленнымъ циркулярамъ, производить отъ той же фирмы, отдѣльныя коммерческія дѣла, то этимъ конторамъ поставляется въ обязанность, чтобы онѣ содержали особое счетоводство; прочія же конторы и приказчики, въ разныхъ мѣстахъ и городахъ находящіеся, могутъ содержать счетоводство по его усмотрѣнію, ибо за дѣйствія ихъ торговый домъ во всякое время непосредственно отвѣтствуетъ (ст. 684 Уст. Торг. изд. 1903 г.).

Къ третьему разряду принадлежатъ: мелочные торговцы, а равно мѣщане и ремесленники, производящіе своими издѣліями торговлю, кромѣ работающихъ единственно по заказамъ. Они должны имѣть по установленнымъ формамъ три книги: 1) кассовую для записки на приходъ ежедневной выручки денегъ общими итогами, а расходъ, какъ на платежъ за купленные товары и матеріалы, такъ и на домашніе и всѣ прочія издержки въ подробности; сія книга должна быть ежемѣсячно заключаема съ подведеніемъ остатка къ первому числу наступающаго мѣсяца; 2) товарную для записки всѣхъ полученныхъ товаровъ съ цѣнами и кондиціями оныхъ, означая мелочныя статьи итогомъ; 3) расчетную для означенія долговъ и счетовъ самимъ и ему должныхъ (ст. 672).

Сверхъ того должно непременно сохранять въ цѣлости и черновую ежедневную книгу, въ которую, по существующему порядку, каждый торгующій первоначально вписываетъ свое производство, и изъ оной разноситъ статьи въ прочія книги (ст. 673).

Содержаніе и веденіе вышеозначенныхъ книгъ, сообразно разрядамъ производимой торговли, поставляется въ непремѣнную обязанность, но притомъ не возбраняется каждому имѣть сверхъ оныхъ и другія вспомогательныя книги, кто какія признаетъ для себя удобными, а потому торговцы втораго и третьаго разрядовъ могутъ имѣть нѣкоторыя книги и изъ предначертанныхъ для высшаго разряда (ст. 673).

Перечисленные книги слѣдуетъ считать закономъ установленными для отдѣльныхъ разрядовъ торговли. Въ этомъ смыслѣ онѣ обязательны. Законъ не говоритъ о какой либо определенной формѣ веденія ихъ; но въ отношеніи каждой изъ нихъ даетъ указанія относительно способа веденія. Здѣсь законодатель вступаетъ уже въ область бухгалтеріи. Причемъ нельзя не затѣтить даже стремленія законодателя къ обученію вести книги. Вообще говоря, эта взятая на себя закономъ задача не можетъ быть признана цѣлесообразной, такъ какъ законодатель не можетъ претендовать на соответствующія познанія въ счетоводствѣ и рискуетъ отстать отъ постоянныхъ успѣховъ въ этой области знанія. Наконецъ, замыкая техническія знанія въ тѣсныя рамки закона, онъ можетъ безъ нужды стѣснять своими предписаніями. Прочитанные статьи возлагаютъ веденіе опредѣленныхъ книгъ на всѣхъ владѣльцевъ торгово-промышленныхъ заведеній, не принимая въ расчетъ того обстоятельства, что для торговли нужны однѣ книги, для фабрики — другія, для банкирскаго заведенія — третьи. Законъ дозволяетъ вести книги вспомогательныя, но не освобождаетъ отъ веденія книгъ, которыя для отдѣльныхъ лицъ могутъ оказаться совершенно излишними. Технические условія веденія книгъ не должны заботить законодателя. Самъ купецъ соответственно состоянію бухгалтеріи, роду торговли, объему операціи, числу помощниковъ избираетъ систему. Въ виду того, что книги представляютъ весьма крупный интересъ для владѣльца торгово-промышленнаго заведенія, можно бы рассчитывать, что онъ изберетъ наилучшую.

Дѣйствующій законъ относится къ дѣлу нѣсколько иначе — по двумъ соображеніямъ. Во первыхъ законодатель не рассчитываетъ на инициативу купечества и на надлежащее пониманіе важности купческаго книговодства всѣми участниками торгово-промышленнаго оборота; и въ этомъ онъ мало ошибся, а можетъ быть даже оказался вполне предусмотрительнымъ. Затѣмъ въ объясненіе столь детальнаго вмѣшатель-

ства законодателя въ купеческое книговодство можно привести сознаніе важности его и необходимости обезпеченія такой системы книговодства, которая гарантировала бы правильность, достовѣрность записей. Въ чемъ заключается система записей? Систематическая запись въ отличіе отъ хронологической имѣетъ въ виду обнаружить въ той или другой области вліянія на опредѣленное лицо, предметъ, имущество. Съ этой цѣлью всѣ дѣйствія подраздѣляются на столько группъ, сколько существуетъ вліяній. Сводъ всѣхъ записей, относящихся къ дѣйствіямъ, которыя производятъ одно вліяніе, называется счетомъ. А систематизація этихъ записей по лицамъ и предметамъ даетъ намъ то, что называется открытіемъ счетовъ. Но счетъ не достигалъ бы цѣли, если бы не входилъ въ качество составнаго элемента въ какую либо натуральную классификацію. Исходя изъ соображеній, что каждое понятіе предполагаетъ существованіе противоположнаго ему, счетъ строить на противоположеніи дохода—затратъ, полученія—выдачъ, разбивая его на двѣ половины: активъ—пассивъ, кредитъ—дебетъ. Уже довольно рано такая систематическая запись явленій потребовала три книги: журналъ, въ который заносились всѣ торговыя операціи по мѣрѣ совершенія ихъ, главную книгу, которая содержала обозначеніе всѣхъ отдѣльныхъ предметовъ и цѣнностей въ количествѣ и стоимости, а также наименованіе всѣхъ отдѣльныхъ лицъ, въ рукахъ которыхъ находились цѣнности предпріятія, и наконецъ инвентарь—для изображенія остатковъ. Но въ скоромъ времени къ такимъ аналитическимъ записямъ присоединена запись сводная или синтетическая, заключающаяся въ группировкѣ отдѣльныхъ записей. Отсюда—главная книга, представляющая тѣ же записи, но соединенныя въ группы и поставленныя въ связь съ записями въ другихъ книгахъ. Кратко изложенный порядокъ записей лежитъ въ основаніи т. н. двойной (итальянской) системы, въ отличіе отъ простой, записи которой разносятся лишь по двумъ рубрикамъ: приходъ и расходъ, сопоставленіе

которыхъ даетъ въ результатѣ остатокъ. Образецъ простой записи даетъ кассовая книга, какъ описана она въ ст. 670 Уст. Торг. изд. 1903 г. Напротивъ того главная книга или grossъ-бухъ той же статьи, открывающая отдѣльные счета по всѣмъ оборотамъ торговли, какъ то счетъ собственнаго капитала и имущества недвижимаго и движимаго, счета должниковъ и заимодавцевъ, счетъ товаровъ и т. д. исходитъ уже изъ принциповъ двойной системы. Т. о. самое меньшее, что можно сказать о дѣйствующемъ законодательствѣ, что ему не чужда считающаяся въ настоящее время наилучшей двойная система купеческаго счетоводства.

Таковы виды и способы счетоводства, практикуемаго въ торгово-промышленныхъ заведеніяхъ: коммерческая корреспонденція, конторскіе документы и купеческія книги. Какъ уже было указано, счетоводство преслѣдуетъ двоякіе интересы: интересы самаго купца, который пользуется названными документами, какъ средствомъ доказыванія своихъ правъ, а затѣмъ интересы третьихъ лицъ и всего общества, получающихъ возможность контролировать дѣятельность торгово-промышленнаго заведенія въ допустимыхъ предѣлахъ. Въ дальнѣйшемъ мы и должны выяснить указанныя двѣ стороны купеческаго счетоводства, принявъ теперь же во вниманіе, что первая сторона дѣла преобладаетъ надъ второй и что если всѣ три группы документовъ одинаково важны какъ средства доказательства, то интересы общественные преслѣдуетъ лишь третья категорія, а именно купеческія книги и непосредственно примыкающая къ нимъ публичная отчетность торгово-промышленныхъ заведеній.

Ни одинъ изъ письменныхъ актовъ, представленныхъ въ Судъ, не можетъ быть имъ отвергнутъ безъ разсмотрѣнія (ст. 456 и 105 Уст. Гражд. Судопр.). Вотъ основной принципъ, въ силу котораго всѣ перечисленные выше акты могутъ фигурировать на судѣ въ качествѣ средства доказательства. Представленіе ихъ въ Судъ является факультативнымъ.

Но бывают случаи, когда безъ представленія документовъ нельзя обосновать требованія. Доказательства чрезъ свидѣтелей, говоритъ ст. 260 Уст. Судопр. Торг. изд. 1903 г.: не приѣмлются въ тѣхъ случаяхъ, гдѣ по законамъ требуются письменныя доказательства, какъ напр., въ спорахъ о наймѣ корабля, въ бодмерѣ, застрахованіи и по другимъ договорамъ, векселямъ и обязательствамъ, кои по закону должны быть заключены письменно. Изъ сего изъемятся случаи, когда письменный актъ, или документъ по обстоятельствамъ не могъ быть составленъ (пожаръ, наводненіе, кораблекрушеніе) и когда письменное обязательство случайно потеряно (ст. 261).

Доказательная сила документовъ зависитъ отъ двоякаго рода условій: формальныхъ и матеріальныхъ. Подробное изученіе условій доказательной силы документовъ относится къ процессуальному праву и здѣсь можетъ быть затронуто лишь по столько, по сколько служитъ къ выясненію обязанностей счетоводства. Поэтому достаточно сказать, что напр. отсутствіе въ актѣ существенныхъ принадлежностей (ст. 220 Уст. Суд. Торг.), очевидное противорѣчіе (ст. 221), двусмысленность (ст. 222), приписки помарки, подчистки и т. д. (ст. 223), не исправленные — что касается въ частности купеческихъ книгъ — особымъ указаннымъ въ законѣ способомъ (стат. 676, 677 Уст. Торг. изд. 1902 года), вызываютъ къ акту недовѣріе. Неисправный внѣшній видъ купеческихъ книгъ — со вклеенными и вставленными листами лишаетъ книги доказательной силы (ст. 242 Уст. Суд. Торг.; ст. 468 Уст. Гр. Судопр.). Купеческія книги, чтобы служить доказательствомъ, вообще должны быть ведены въ надлежащемъ порядкѣ и исправности, согласно правиламъ Устава Торговаго (ст. 681). Какъ условіе доказательности купеческихъ книгъ, законъ указываетъ и личныя свойства купца. Такъ купеческія книги не принимаются какъ доказательство, когда купецъ по судебному приговору признанъ злостнымъ банкротомъ или когда

онъ лишенъ по суду всѣхъ или нѣкоторыхъ особыхъ правъ и преимуществъ (ст. 242 Уст. Суд. Торг.; ст. 468 Уст. Гр. Суд.). Доказательность торговыхъ документовъ, что касается матеріальныхъ условій, различна въ зависимости отъ того, является ли актъ съ характеромъ распорядительнымъ, или представляетъ собой заявленіе заинтересованнаго лица. Къ первой категоріи принадлежатъ всякаго рода договоры и документы признанія какъ напр. росписка о полученіи долга (ст. 256 Уст. Суд. Торг.; ст. 473 Уст. Гр. Суд.). Имѣются и такіе документы, которые ведутся одной стороной, но получаютъ обязательное значеніе и по отношенію къ другой послѣ того, какъ она признаетъ ихъ, давъ на нихъ собственноручную подпись: таковы книги и реестры розничныхъ торговцевъ и лавочниковъ, вообще говоря не имѣющихъ силы купеческихъ книгъ (ст. 248, 249 Уст. Суд. Торг. изд. 1903 г.; ст. 470 Уст. Гр. Суд.). Счеты и записки сами по себѣ не составляютъ доказательства въ пользу того, къ кому они были ведены, или составлены, если не будутъ должникомъ подписаны (ст. 253 Уст. Суд. Торг.; ст. 472 Уст. Гр. Суд.). Вторую категорію актовъ, какъ было замѣчено, составляютъ такіе, которые содержатъ въ себѣ только показанія или заявленія самихъ заинтересованныхъ лицъ. Такія заявленія, вообще говоря, не могутъ считаться совершеннымъ доказательствомъ и лишь при извѣстныхъ обстоятельствахъ они могутъ быть приняты, какъ доказательства. Среди этого рода актовъ особое положеніе занимаютъ купеческія книги. Тотъ порядокъ веденія книгъ, какой предписанъ Уставомъ Торговымъ и который касается самой системы книговодства, является гарантіей правильности записей, взаимно контролируемыхъ (въ частности о вспомогательныхъ книгахъ ст. 683). Къ этому присоединяется и сходство записей въ книгахъ двухъ купцовъ, находящихся въ постоянныхъ дѣловыхъ сношеніяхъ. Купеческія книги служатъ полнымъ доказательствомъ между купцами взаимно, когда внесенныя въ оныя записи, составляю-

ція предметъ иска, по сравненіи съ книгами отвѣтчика, окажутся сходны (ст. 234 Уст. Суд. Торг.). Такое сходство предполагается въ томъ случаѣ, когда отвѣтчикъ не согласится опровергнуть представленные книги истца своими (ст. 681 Уст. Торг.). Сила доказательства купеческихъ книгъ не ограничивается никакимъ срокомъ, кромѣ десятилѣтней давности. Но противъ умершаго купца книги его теряютъ силу доказательства по прошествіи пяти лѣтъ (ст. 238 Уст. Суд. Торг.). Совершенно понятно, что въ искахъ противъ лицъ, къ торговому сословію не принадлежащихъ, купеческія книги не обладаютъ той же доказательной силой, какую онѣ имѣютъ противъ купцовъ, такъ какъ здѣсь не можетъ быть рѣчи о сходствѣ записей. Въ Коммерческихъ Судахъ купеческимъ книгамъ, представляемымъ противъ не-купцовъ, приписывается сила половиннаго доказательства (ст. 236 Уст. Суд. Торг.), и вообще онѣ въ такомъ случаѣ принимаются какъ доказательство лишь въ спорахъ о поставкѣ товаровъ и о займѣ денегъ, притомъ только тогда, когда другими доводами доказано, что товары дѣйствительно поставлены или деньги забраны, а сомнѣніе относится лишь къ количеству, качеству и цѣнѣ забранныхъ товаровъ или къ сроку обѣщаннаго платежа (тамъ же и ст. 466 Уст. Гр. Суд.). Если означенное половинное доказательство не будетъ оспорено, то купецъ можетъ быть допущенъ—въ Ком. Судѣ—къ дополнительной присягѣ (ст. 237 Уст. Суд. Торг.). Въ искахъ противъ лицъ, къ торговому сословію не принадлежащихъ, книги имѣютъ силу лишь въ теченіи годичнаго срока, который можетъ быть продолженъ до пяти и болѣе лѣтъ лишь въ случаѣ отлучки за границу или неизвѣстности пребыванія лица, которому товары поставлены (ст. 239, 240 Уст. Суд. Торг.; ст. 467 Уст. Гр. Суд.).

Вторая и послѣдняя цѣль книговодства, какъ было сказано, заключается въ публично-правовомъ интересѣ, связанномъ съ судьбами торгово-промышленнаго заведенія. Одинаково

съ другими торговыми документами и даже съ дѣловой перепиской при извѣстныхъ условіяхъ (ст. 212, 213 слл. Уст. Суд. Торг.; ст. 445 Уст. Гр. Суд.) книги могутъ быть потребованы для просмотра въ случаѣ судебного спора. Но право ознакомленія съ купеческими книгами идетъ дальше права судебного ихъ осмотра. Вотъ почему къ купеческимъ книгамъ предъявляются требованія исправнаго ихъ веденія; вотъ почему законъ требуетъ перенумерованія всѣхъ листовъ книги (ст. 675 Уст. Торг.); вотъ почему наконецъ законъ, вообще допускающій свободу въ выборѣ языка, на которомъ ведутся книги, исключаетъ языкъ еврейскій (ст. 674 Уст. Торг.; ср. ст. Зак. о Состоян. издан. 1899 года). Моментомъ общественнаго значенія конторскихъ книгъ объясняется и строгая санкція обязанности книговодства. Кто изъ торгующихъ, будучи по закону обязанъ вести книги, по роду его торговли необходимая, не исполнитъ сей обязанности, тотъ за сіе подвергается взысканіямъ на основаніи ст. 1173 Улож. о Наказ. Въ случаѣ смерти хозяина заведенія исправное состояніе книгъ даетъ право безостановочно продолжать торговое предпріятіе. Если же окажется, что умершій хозяинъ предпріятія совсѣмъ не имѣлъ книгъ и слѣдовательно оставилъ въ безпорядкѣ свою торговлю, въ такомъ случаѣ имущество его подвергается описи и опечатанію (ст. 14, 15 прил. къ ст. 1238 пр. 1 Зак. Гр.). Въ случаѣ несостоятельности, такое лицо, если нѣтъ доказательства злого его притомъ умысла, признается несостоятельнымъ неосторожнымъ (ст. 686 Уст. Торг.). Если у кого изъ торгующихъ, обязанныхъ вести торговые книги, оныя, бывъ истребованы судомъ, окажутся съ поправками подчистками, помарками или приписками между строкъ и статей, безъ оговорокъ и вообще безъ соблюденія установленныхъ на то правилъ, или же книги его будутъ ведены не по предписанной для сего формѣ, тотъ, буде впрочемъ не откроется при томъ никакого злого умысла, подвергается взысканію на основаніи статьи 1174 Улож. о Наказ. Если напротивъ от-

кроется какой либо злой умыселъ, то сей торгующій, въ случаѣ несостоятельности, также безъ всякаго оправданія считается банкротомъ злостнымъ (ст. 687). Обязанность веденія книгъ безусловная, и потому законъ не допускаетъ никакихъ отговорокъ или ссылокъ на конторщиковъ (ст. 688). Хозяинъ книгъ обязанъ сохранять ихъ непремѣнно въ цѣлости за всѣ предшествовавшіе годы и въ случаѣ несостоятельности долженъ предъявить книги свои, по крайней мѣрѣ за послѣднія десять лѣтъ своей торговли (ст. 689). Въ виду важности книгъ, какъ документовъ, законъ устанавливаетъ правила на случай ихъ покражи, истребленія пожаромъ, наводненіемъ или инымъ несчастнымъ случаемъ. Хозяинъ, доверенный или управляющій обязывается въ теченіе двухъ недѣль заявить о томъ для свѣдѣнія Коммерческому Суду, а гдѣ онаго нѣтъ, ближайшему мѣстному суду, подъ опасеніемъ денежнаго взысканія, опредѣленнаго въ ст. 1174 Улож. о наказ. (ст. 690). Судъ, удостовѣривъ въ справедливости показанія, выдаетъ въ томъ надлежащее свидѣтельство, которое въ послѣдствіи ограждаетъ предъявившаго отъ отвѣтственности за несохраненіе книгъ. (ст. 691).

Моментъ общественный особенно проявляется въ предписаніяхъ о специальномъ книговодствѣ, напр. въ ссудныхъ кассахъ, аптекахъ, по учрежденію акціонерныхъ предпріятій и т. д. (ст. 256—7 Уст. о Пред. и Пр., ст. 1 прил. къ ст. 1663 пр. 1 Зак. Гр.; ст. 992³ Улож.; ст. 362 Уст. Вр., изд. 1905 г.; ст. 1388 Улож.; ст. 2166 п. 4 Зак. Гр. ст. 55, 57, 69—75, 82, 170, 186, 785, 837, 886, 988 1085, 1211 Уст. объ Акц. Сб. изд. 1901 г.).

Общественное значеніе купеческихъ книгъ проявляется въ правѣ осмотра ихъ. Это право представляется весьма важнымъ, но оно сталкивается съ принципомъ тайны купеческихъ книгъ, котораго законодатель не можетъ игнорировать, если не хочетъ парализовать предпримчивость и оборотливость владельцевъ книгъ: совершенно свободный доступъ къ книгамъ чужого заведенія въ высшей степени облегчалъ бы конкур-

ренцію съ этимъ заведеніемъ. Въ виду важности возникающаго между двумя принципами конфликта, законодатель положительно опредѣляетъ всѣ случаи, въ которыхъ допускаетъ осмотръ книгъ. При этомъ различаются—осмотръ полный и частичный. И болѣе цѣлесообразное направленіе новѣйшихъ законодательствъ пытается разрѣшить вопросъ въ смыслѣ ограниченія числа случаевъ полного осмотра и возможно широкаго частичнаго ознакомленія съ книгами. Въ дѣйствующемъ законодательствѣ—682 Уст. Торг.—только въ случаѣ упадка и несостоятельности, признанной по опредѣленію надлежащаго судебнаго мѣста, купеческія книги отбираются отъ несостоятельнаго и разсматриваются къмъ слѣдуетъ. Затѣмъ (ст. 681, ср. ст. 9 прил. къ ст. 1805 Уст. Гр. Суд.) въ случаяхъ спора о наслѣдствѣ или по торговому товариществу, составленному на основаніи статей 59—76, ежели которая либо сторона, при неимѣніи другихъ доказательствъ, сошлется на книги, то по опредѣленію суда должны быть предъявлены въ судъ или открыты отряженному имъ члену или участковому Мировому Суду подлежащія статьи изъ книгъ но при томъ хозяева не обязываются оставлять книги своихъ въ судѣ. Сверхъ сего и за исключеніемъ случаевъ, означенныхъ въ ст. 682 сего Устава и въ ст. 368 Уст. Угол. Судопр., никто и ни подъ какимъ предлогомъ не въ правѣ требовать, чтобы открыты были купеческія книги, составляющія ненарушимую коммерческую тайну (ст. 681). Дѣйствующее законодательство болѣе другихъ охраняетъ коммерческую тайну. Однако же ст. 681 не исчерпываетъ всѣхъ случаевъ, когда купеческія книги могутъ быть осматриваемы. Такъ по ст. 8 прилож. къ ст. 2200 (прим. 1) въ случаѣ ревизіи страховаго общества могутъ быть потребованы: 1) всѣ данныя, свидѣтельствующія о состояніи кассы общества, 2) главная книга и 3) счета дебиторовъ и агентовъ общества. Министерству Финансовъ предоставляется командировать уполномоченныхъ лицъ для внезапнаго осмотра и повѣрки книгъ банкирскихъ

заведеній и мѣняльныхъ лавокъ (ст. 177, 182 разд. X Уст. Кред.). Но за разглашеніе свѣдѣній, полученныхъ изъ этого осмотра, виновные подвергаются ответственности по ст. 423 Улож. о Наказ. (ст. 178, 183 Разд. X Уст. Кр.). Для цѣлей взысканія дополнительнаго налога въ случаѣ непредставленія въ срокъ отчета или неясности заявленій плательщиковъ допускается осмотръ заведенія и торговыхъ книгъ Управляющимъ, Предсѣдателемъ и членомъ Особаго Присутствія Казенной Палаты (ст. 479, 496 Уст. Прям. Нал. изд. 1903 г. и ст. 67 слл. Инстр. о прим. полож. о гос. пром. нал. 1899 г. Собр. Узак. 1899 г. № 60). Особенно широкое право осмотра книгъ устанавливается Уставами объ Акцизныхъ Сборахъ, допускающими почти неограниченный контроль власти надъ дѣятельностью заведеній, подлежащихъ указаннымъ сборамъ (ст. 43, 55, 57, 79, 88, 991, 1013).

Тайна купеческихъ книгъ иногда нарушается и по требованію третьихъ лицъ. Такъ по ст. 13 Разд. X Уст. Кред. изд. 1903 г. лица, внесшія въ учрежденія краткосрочнаго кредита или банкирское заведеніе цѣнныя бумаги на комиссію или какъ обезпеченіе, имѣютъ право требовать выдачи относящейся до этихъ бумагъ выписки изъ книгъ. Судебная практика признала за кредиторомъ и акціонеромъ право разсматривать всѣ относящіяся до администраціи и ликвидаціи документы и въ томъ числѣ торговыя книги (опр. 4 деп. 1892 г. № 549 Гребн. и Добр. № 340; касс. рѣш. 1897 № 50).

Система купеческаго книговодства открывается инвентаремъ, а завершается инвентаремъ и балансомъ. Впрочемъ дѣйствующее законодательство ничего не говоритъ о составленіи инвентаря съ открытіемъ дѣятельности торгово-промышленнаго заведенія. Каждый торгующій безъ изыятія, читаемъ мы въ ст. 678 Уст. Торг. изд. 1903 г.: непремѣнно долженъ повѣрять и считать себя по книгамъ своимъ ежегодно, или по крайней мѣрѣ каждые восемнадцать мѣсяцевъ, въ какое время года ему удобнѣе, и выводить балансъ, въ коемъ оз-

начать: собственный свой капиталъ и свое имущество недвижимое и движимое (*inventiarum*), наличность денегъ и денежныхъ документовъ, наличность товаровъ, долги, ему и отъ него къ платежу слѣдующіе, долги спорные или сомнительные, расходъ на домашнія издержки и годовую прибыль и убытокъ. Таковой балансъ по ст. 680 вписывается, по каждому разряду торговли, въ подлежащую книгу (по второму и третьему разрядамъ на первыхъ листахъ расчетной книги), такъ что новая книга должна непремѣнно начинаться означеніемъ настоящаго капитала и имущества и сальдами (остатками) прочихъ счетовъ предшествовавшаго года. Лишь въ случаѣ вопроса объ учрежденіи администраціи балансъ выводится на особомъ документѣ для представленія кредиторамъ (ст. 397 Уст. Суд. Т. изд. 1903 г.).

Въ тѣсной связи съ балансомъ стоитъ т. н. публичная отчетность, которой окончательно завершается счетоводство торгово-промышленныхъ заведеній. Въ публичной отчетности рѣшительнѣе всего проявляется общественный интересъ къ торгово-промышленной дѣятельности. Однако же законъ не идетъ такъ далеко, чтобы обязывать къ публичной отчетности всѣ торгово-промышленныя заведенія. Это было бы чрезмѣрнымъ стѣсненіемъ оборота и инициативы, предприимчивости—отдѣльныхъ дѣятелей, и въ то же время такое требованіе не оправдывалось бы результатами. Къ числу предприятий подотчетныхъ, т. е. обязанныхъ публиковать свой балансъ и счетъ прибылей принадлежатъ: 1) торговыя и промышленныя предприятия, принадлежащія акціонернымъ обществамъ и компаніямъ, паевымъ и инымъ товариществамъ по участкамъ, въ томъ числѣ и обществамъ потребителей; 2) акціонерныя коммерческіе и земельные банки и ломбарды; 3) городскія и земскія кредитныя общества и общества взаимнаго кредита и 4) городскіе, земскіе и сословные общественные банки и ломбарды, ссудо-сберегательныя товарищества и кассы и всѣ прочія кредитныя установленія, кой, на основаніи уставовъ или

замѣняющихъ оныя правилъ, обязаны публиковать отчеты о своихъ операціяхъ или же представлять отчеты на утвержденіе по принадлежности (Инстр. о прим. полож. о госуд. пром. налог. 11 мая 1899 г. § 51 п. 2; уставы отдѣльныхъ товариществъ; ст. 14 Р. X Уст. Кред.; ст. 1 прил. къ ст. 2200 прим. 1 Зак. гражд. ст. 460 Уст. о Прям. Налог.) Кромѣ перечисленныхъ предпріятій, по желанію владѣльцевъ и въ видахъ замѣны раскладочнаго и процентнаго сбора налогомъ съ капитала и процентнымъ сборомъ, установленнымъ для подотчетныхъ предпріятій, въ число подотчетныхъ могутъ переходить товарищества полныя и на вѣрѣ, а также частныя (единоличныя) владѣльцы торговыхъ предпріятій перваго разряда и промышленныя предпріятія первыхъ трехъ разрядовъ (ст. 521; ср. прилож. II къ ст. 368; прилож. къ ст. 51 Инст. 11 мая 1899 г.) Въ публикуемыхъ извлеченіяхъ обязательно должны быть указаны: 1) сумма основнаго, запаснаго, резервнаго и прочихъ капиталовъ; 2) счетъ прибылей и убытковъ за отчетный годъ, и 3) распредѣленіе чистой прибыли, съ означеніемъ въ подлежащихъ случаяхъ размѣра выданнаго или предназначеннаго къ выдачѣ дивиденда на каждую акцію или пай (ст. 473 Уст. о Прям. Нал.)

Предпріятія, не обязанныя публичной отчетностью, въ видахъ уплаты раскладочнаго сбора, должны подавать ежегодно въ Раскладочныя Присутствія заявленія по установленной формѣ, въ которыхъ должны быть между прочимъ обозначены: 1) признаки, указывающіе на размѣръ торговли и другихъ промысловъ; 2) оборотъ по каждому заведенію или отдѣльному промыслу за послѣдній истекшій годъ, со включеніемъ оборотовъ по ярмарочной торговлѣ, а также по подрядамъ и поставкамъ; 3) по желанію заявителя полученная имъ по каждому заведенію прибыль, съ объясненіемъ обстоятельствъ, вліявшихъ на увеличеніе или уменьшеніе ея противъ предыдущаго года (ст. 492 Уст. о Прям. Налог.)

Подотчетныя предпріятія, независимо отъ обязанности

опубликованія, должны еще представить свои отчеты въ соотвѣтствующее Министерство, смотря по роду предпріятія, и уже обязательно въ Министерство Финансовъ, а затѣмъ въ видахъ обложенія—въ мѣстную Казенную Палату (ст. 471 Уст. о Прям. Налог.).

Независимо отъ балансовъ опубликованію подлежатъ нѣкоторые другіе моменты въ жизни торгово-промышленныхъ заведеній. Такъ судебное объявленіе о несостоятельности, а затѣмъ и учрежденія Конкурснаго Управленія подлежатъ троекратной публикаціи въ трехъ, послѣдующихъ одинъ за другимъ, номерахъ Вѣдомостей обѣихъ столицъ и въ Сенатскихъ Объявленіяхъ, на русскій и нѣмецкій языкахъ (ст. 413 Уст. Суд. Торг. изд. 1903 г.) О учрежденіи Конкурснаго Управленія объявляется по ст. 441. Уставъ акціонерной компаніи, Высочайше утвержденный, приводится въ дѣйствіе и во всеобщую извѣстность, по представленію Министра, чрезъ Правительствующій Сенатъ, и сверхъ того публикуется компаніею въ вѣдомостяхъ (ст. 2197 Зак. Гражд.). Публикаціи подлежатъ затѣмъ закрытіе кредитнаго установленія (ст. 126 Разд. X Уст. изд. 1903 г.), закрытіе страхового общества (ст. 10 прил. къ ст. 2200 пр. 1 Зак. Гр.), отчетъ о дѣйствіяхъ ликвидационной комиссіи, на которую возложена ликвидація кредитнаго установленія (ст. 135 Разд. X Уст. Кред. изд. 1903 г.), результаты ревизіи кредитнаго установленія (ст. 120 и 142 тамъ-же).

4. Обложеніе торгово-промышленныхъ заведеній.

Купцы и промышленники участвуютъ въ несеніи финансовыхъ тягостей различными способами. Вмѣстѣ съ другими они платятъ гербовой сборъ. Больше, чѣмъ кто либо, они вносятъ таможенныхъ пошлинъ. Они же уплачиваютъ акцизъ съ нѣкоторыхъ товаровъ при выходѣ ихъ съ фабрики или завода. По желанію они могутъ платить гильдейскія пошлины въ размѣръ 70 рублей въ годъ за первую гильдію и 30 —

за вторую, на равнѣ съ тѣми лицами, когорыя, не занимаясь ни торговлей, ни промыслами, пожелаютъ пріобрѣсть сословныя права. Являются ли купцы и промышленники дѣйствительными плательщиками налога, или они перелагаютъ его на потребителей, для насъ въ данномъ случаѣ безразлично. Но даже и съ этой формальной точки зрѣнія насъ занимаютъ здѣсь не все виды и формы обложенія купцовъ и промышленниковъ, а лишь тѣ, въ коихъ обложеніе приурочивается къ торгово-промышленнымъ заведеніямъ. Съ этой точки зрѣнія насъ можетъ занимать лишь промысловый налогъ и патентный сборъ. Впрочемъ, что касается перваго, то подъ него по дѣйствующему закону подпадаетъ не только налогъ, падающій на заведеніе или помѣщеніе, но и сборы съ капиталовъ, которые правда тѣсно связаны съ заведеніемъ, да еще — налогъ, взимаемый съ торгово-промышленныхъ помощниковъ, дѣятельность которыхъ впрочемъ такъ же связана съ заведеніемъ, и наконецъ — сборъ съ занятій лицъ, совершенно не имѣющихъ заведеній, и потому не считающихся субъектами торгово-промышленнаго права. Несомнѣнно однако же, что важнѣйшую часть промысловаго налога составляетъ та часть его, которая ложится на торговые и промышленныя заведенія, складочныя помѣщенія вмѣстѣ съ сборами съ капитала.

Промысловый налогъ уплачивается владѣльцемъ торгово-промышленнаго предпріятія единоличнаго или коллективнаго (ст. 430, 492, 496, 460, 495; Уст. о Прям. Налог. изд. 1903 г.). Взымается онъ, какъ было замѣчено, чрезъ торгово-промышленное заведеніе: законъ неоднократно указываетъ на эту связь обложенія съ заведеніемъ (ст. 409, Уст. о Прям. Налог. ст. 8 Полож. о Тракт. Пром. изд. 1902 г.). Но далеко не все торгово-промышленныя заведенія подлежатъ обложенію.

Исходя изъ соображеній о покровительствѣ нѣкоторымъ отраслямъ промышленности, каковы сельское хозяйство, ку-

старная, ремесленная промышленность и др., государство освобождаетъ ихъ отъ обложенія. Исходя изъ соображеній о значеніи нѣкоторыхъ предпріятій, какъ не чисто коммерческихъ, или какъ общепользныхъ, законъ освобождаетъ отъ обложенія государственныя кредитныя установленія, содержимыя духовнымъ вѣдомствомъ заведенія для печатанія книгъ, предпріятія общественнаго благоустройства, открываемыя сельскохозяйственными обществами склады для продажи машинъ и сѣмянъ, общественныя ломбарды, гигиеническія и лечебныя заведенія, библіотеки, издательскія предпріятія, театры, сельскохозяйственныя заведенія и т. д. (ст. 371). Промысловому налогу не подлежатъ казенныя золотые промыслы, заведенія, приготовляющія русскій чай, суда Добровольнаго флота и т. д. (ст. 371). Здѣсь мы видимъ то же самое, что при установленіи торговой подсудности: нѣкоторыя предпріятія освобождаются отъ обложенія, какъ нѣкоторыя правоотношенія исключаются изъ подсудности торговымъ судамъ. Но это не значитъ, что законодатель различно понимаетъ торговлю и промыслы въ частномъ правѣ и публичномъ.

Промысловый налогъ есть налогъ на доходъ, поэтому является необходимость въ опредѣленіи этого дохода, т. е. въ промысловомъ кадастрѣ. Доходъ этотъ зависитъ отъ столь разнообразныхъ условій — личныхъ, мѣстныхъ, связанныхъ съ размѣромъ капитала и характеромъ предпріятія, что индивидуальный кадастръ совершенно не мыслимъ. Такой кадастръ угрожалъ бы раскрытіемъ купеческой тайны, соблюденіе которой необходимо и справедливо, поскольку дѣло идетъ о личныхъ способностяхъ, о предпримчивости, о самостоятельной выработкѣ приемовъ торгово-промышленной дѣятельности. Вотъ почему индивидуальный кадастръ замѣняется общимъ, заключающимся въ томъ, что предпріятія группируются по внѣшнимъ признакамъ определенной категоріи въ определенной мѣстности. А очевидно, что такая группировка и опредѣленіе средней доходности, какъ и распредѣленіе объектовъ обложе-

нія по категоріямъ возможны лишь тогда, когда рѣчь идетъ не о предпріятіи, а о заведеніи, въ которомъ сосредоточена вся дѣятельность, въ которомъ эта дѣятельность своими результатами отражается въ счетоводствѣ. Соотвѣтствующая группировка однородныхъ заведеній въ различныхъ мѣстностяхъ, опредѣленіе стоимости зданій, торговыхъ помѣщеній, машинъ, числа веретенъ, паровыхъ котловъ, количества лошадей у возчика и т. д. указываютъ на доходность каждаго изъ заведеній.

Для опредѣленія размѣра основного промыслового налога всѣ мѣстности Имперіи распредѣляются на классы (столицы и четыре класса), а всѣ торговые предпріятія раздѣляются на пять разрядовъ, промышленныя — на восемь. Соотвѣтственно классу мѣстности и разряду предпріятія, законъ опредѣляетъ оклады налога (см. прилож. къ ст. 368 Уст. о Прям. Налог. изд. 1903 г. и Инстр. 5 февр. 1899 г. Ч. I гл. 3. Собр. Узак. 9 март. 1899 г. № 30). Отдѣльнымъ торговымъ заведеніемъ законъ считаетъ всякаго рода и наименованія, занимаемое въ одномъ зданіи и принадлежащее одному хозяину или нѣсколькимъ совладѣльцамъ, особое помѣщеніе, устроенное или приспособленное для производства торговли (ст. 412). Отдѣльнымъ промышленнымъ заведеніемъ (фабрикою, заводомъ, ремесленнымъ заведеніемъ, мастерскою и т. п.) признается одно или нѣсколько закрытыхъ или открытыхъ помѣщеній, находящихся въ одной чертѣ фабричнаго или заводскаго устройства и состоящихъ между собою, по роду производства, въ непосредственной связи. Каждое промысловое свидѣтельство на торговое заведеніе даетъ право на свободное отъ налога содержаніе опредѣленнаго въ законѣ числа складочныхъ помѣщеній (ст. 410).

Можно упомянуть здѣсь же, что выборка промыслового свидѣтельства сопровождается еще уплатой земскихъ и городскихъ сборовъ, а также мѣстныхъ — на мѣстныя надобности, касающіяся всего торгово-промышленнаго класса. Заведенія

трактирнаго промысла въ городскихъ поселеніяхъ облагаются особымъ въ доходъ сихъ поселеній сборомъ (Полож. Зем. 63, Гор. 127, Тр. Пр. 25). Поставленные въ связь съ промысловыми свидѣтельствами, выбираемыми на заведеніе, всѣ эти сборы находятся такимъ образомъ въ непосредственномъ отношеніи къ тому же заведенію. Нельзя сомнѣваться въ связи съ заведеніемъ и сборовъ съ паровыхъ котловъ, установленныхъ Высоч. утв. мн. Гос. Сов. 8 іюля 1898 г. (Собр. Узак. 11 дек. 1898 г. № 154), такъ какъ законъ имѣетъ въ виду котлы, служащіе для парового отопленія фабрикъ и заводовъ (ст. 75 Уст. о Пром. по прод. 1895 г.).

Государственный промысловый налогъ состоитъ не только изъ основного, падающаго непосредственно на заведеніе, но и изъ дополнительнаго, взимаемаго въ видѣ: а) налога съ капитала, и б) процентнаго сбора съ прибыли; или въ видѣ: а) раскладочнаго сбора, и б) процентнаго сбора съ прибыли, превышающей опредѣленный въ ст. 518 размѣръ. Налогу съ капитала подлежатъ предпріятія, принадлежащія акціонернымъ обществамъ и компаніямъ, паевымъ и инымъ товариществамъ по участкамъ, а равно всякаго рода кредитныя установленія, которыя, на основаніи уставовъ или замѣняющихъ оныя правилъ, обязаны публиковать отчеты о своихъ операціяхъ или же представлять сіи отчеты на утвержденіе по принадлежности (ст. 460). По желанію владѣльцевъ въ число подотчетныхъ могутъ перейти товарищества полное и на вѣрѣ, а также торговые предпріятія перваго разряда и промышленныя первыхъ трехъ разрядовъ (ст. 521). Кромѣ того тѣ изъ названныхъ предпріятій, чистая прибыль которыхъ превышаетъ три процента на ихъ основной капиталъ, подлежатъ сверхъ основного промыслового налога и налога съ капитала еще и процентному сбору съ прибыли (ст. 467). И вотъ въ виду этихъ дополнительныхъ обложеній на правленія означенныхъ предпріятій возлагается обязанность въ теченіе опредѣленнаго срока по утвержденіи общимъ собраніемъ годо-

вого отчета представить его вмѣстѣ съ балансомъ въ Казенную Палату (ст. 471). Независимо отъ этого, правленія и отвѣтственные агентства обязаны публиковать заключительные балансы и извлечения изъ годовыхъ отчетовъ, въ коихъ должны быть показаны сумма капиталовъ, счетъ прибылей и убытковъ и распределение чистой прибыли (ст. 473). Въ случаѣ непредставленія въ положенный срокъ отчетовъ или неясностей Управляющій Казенною Палатою имѣетъ право потребовать отъ правленія, агентства или представителей осмотра и повѣрки ихъ торговыхъ книгъ и оправдательныхъ документовъ, а равно и самыхъ заведеній, принадлежащихъ предпріятію (ст. 479). Изъ сказаннаго очевидно, что и взиманіе дополнительныхъ налоговъ съ предпріятій, обязанныхъ публичною отчетностью, приурочивается къ заведенію, которое подводитъ балансъ и даетъ матеріалъ для отчета. Въ частности при исчисленіи чистой прибыли, подлежащей обложенію, съ особенной детальною выступаютъ отдѣльные моменты жизни заведенія, разнообразные расходы на содержаніе котораго исключается для означенной цѣли изъ валового дохода (ст. 470).

Торговля и промышленныя предпріятія, не обязанныя публичною отчетностью, подлежатъ сверхъ основного налога уплатѣ раскладочнаго сбора, съ исключеніемъ указанныхъ въ ст. 484—485. Что и этотъ сборъ приурочивается къ торговому-промышленному заведенію, очевидно изъ подаваемого плательщикомъ въ подлежащее Раскладочное Присутствіе заявленія, въ которомъ должно быть обозначено званіе, имя, отчество и фамилія лица, на имя коего выдано выбранное для заведенія промысловое свидѣтельство, мѣстожителство и мѣстонахожденіе заведенія, признаки, указывающіе на размѣръ торговли и промысловъ, оборотъ по каждому заведенію и, по желанію, полученная имъ по каждому заведенію дѣйствительная прибыль (ст. 492; ср. и ст. 494, 495). Для цѣлей провѣрки заявленій Предсѣдатель Раскладочнаго Присутствія можетъ тре-

бовать дополнительныхъ разъясненій, собирать свѣдѣнія, необходимыя для опредѣленія оборота каждаго отдѣльнаго заведенія, даже производить осмотръ заведеній и складочныхъ помѣщеній и просматривать, съ согласія плательщиковъ, журналы или ежедневную книгу, а равно кассовыя и товарныя, записи выручекъ и продажъ, книги актовыхъ операцій въ банкирскихъ заведеніяхъ, ссудныхъ кассахъ и мѣняльныхъ лавкахъ (ст. 496). По повѣркѣ заявленій Присутствіе опредѣляетъ прибыль заведенія или промысла, подлежащую обложенію раскладочнымъ сборомъ (ст. 497, 501, 503). Процентному сбору съ прибыли подлежатъ тѣ же самыя предпріятія, которыя облагаются и раскладочнымъ сборомъ, съ нѣкоторыми исключеніями, какъ напр. складовъ и заводовъ, производящихъ оплачиваемые акцизомъ продукты (ст. 517).

Инструкція о примѣн. пром. налога 11 мая 1899 года (Собр. Узак. 1899 г. № 60) во многихъ мѣстахъ подчеркиваетъ эту связь дополнительнаго налога, раскладочнаго и процентнаго сбора съ заведеніемъ.

Въ случаѣ недоимокъ въ уплатѣ налога и въ случаѣ производства торговли или промысловъ безъ промысловаго свидѣтельства или по свидѣтельству меньшей цѣнности, чѣмъ то, которое подлежало выборкѣ, владѣльцы предпріятій подвергаются опредѣленнымъ въ законѣ денежнымъ взысканіямъ (ст. 522 слл. Уст. о Прям. Налог.). Что касается въ особенности промысловыхъ свидѣтельствъ, то устанавливается особый порядокъ выдачи ихъ и порядокъ повѣрки. Законъ предупреждаетъ, что повѣрка и составленіе протоколовъ о нарушеніяхъ не должны препятствовать производству торговли и другихъ промысловъ или работъ въ промышленныхъ заведеніяхъ. Но если торговое или промышленное заведеніе содержится вовсе безъ промысловаго свидѣтельства и въ теченіе двухъ недѣль послѣ составленія протокола на оное не будетъ выбрано надлежащее свидѣтельство, то заведеніе подлежитъ немедленному закрытію, о чемъ должно быть сдѣлано объ-

ясненіе въ составленномъ протоколѣ (ст. 456 Уст. о Прям. Налог.). Закрытіе заведенія производится чинами мѣстной полиціи, посредствомъ опечатанія входовъ въ оное, или инымъ способомъ, какой по мѣстнымъ условіямъ, признанъ будетъ болѣе удобнымъ для прекращенія въ заведеніи торговаго промысла. Открытіе запечатаннаго или инымъ способомъ закрытаго заведенія производится также чинами полиціи, причемъ открытіе должно послѣдовать немедленно послѣ предъявленія промысловаго свидѣтельства. О времени открытія увѣдомляется безъ замедленія мѣстный Податный Инспекторъ или его Помощникъ (§ 50 п. 5 и 6 Инстр. о примѣн. полож. о гос. пром. нал. 5 февраля 1899 г. Собр. Узак. 1899 г. № 30).

Подобно промысловому налогу къ заведенію приурочивается и уплата патентнаго сбора, взимаемаго съ заводовъ, выдѣлывающихъ напитки, издѣлія изъ вина и спирта и дрожжи, а равно съ заведеній для продажи напитковъ и съ табачныхъ фабрикъ, ихъ отдѣленій, заведеній для торговли табакомъ, заводовъ, занятыхъ производствомъ сахара, со спичечныхъ фабрикъ (ст. 64, 108, 111, 516, 733, 772, 919, 934, 935, 946, 1035 Уст. объ Акц. Сбор. изд. 1901 г.). Выдаются патенты на каждый заводъ или фабрику и на каждое заведеніе отдѣльно и прибаваются въ заведеніи на видномъ мѣстѣ. Патенты выдаются на опредѣленный срокъ и подъ условіемъ опредѣленнаго въ законѣ патентнаго сбора (см. указанныя и сл. ст. Уст. объ Акц. Сбор.; прилож. къ ст. 112 прим. 1) Открытіе завода безъ взятія установленнаго патента влечетъ за собой денежное взысканіе и даже закрытіе завода впредь до выборки патента (ст. 1062, 1068, 1071, 1110, 1111, 1133, 1174 и др. Уст. объ Акц. Сбор. изд. 1901).

Входящій въ составъ Министерства Финансовъ Департаментъ Окладныхъ Сборовъ вѣдаетъ государственный промысловый налогъ и сборы, взимаемые съ торговли и промысловъ. Департаменту принадлежитъ общее завѣдываніе дѣ-

лами, относящимися до государственнаго промысловаго налога, а равно наблюденіе за точнымъ и единообразнымъ исполненіемъ постановленій по сему предмету и разрѣшеніе вопросовъ по примѣненію оныхъ (ст. 374 Уст. о Прям. Налог.). На этотъ же Департаментъ падаетъ и предварительныя соображенія и разработка вопросовъ, относящихся до государственнаго промысловаго налога, а также обсужденіе предположеній о распредѣленіи между губерніями и областями общей, назначенной для Имперіи, суммы раскладочнаго сбора (ст. 375 тамъ же). На мѣстахъ общее завѣдываніе государственнымъ промысловымъ налогомъ возлагается на Казенныя Палаты и въ особенности на Управляющихъ оными (ст. 377 тамъ же). Для разсмотрѣнія жалобъ на постановленія Казенныхъ Палатъ (а также существующихъ въ нихъ Общихъ и Особыхъ Присутствій) образуются Губернскія или Областныя по промысловому налогу Присутствія (ст. 380 тамъ же). Для раскладки раскладочнаго сбора въ каждомъ податномъ участкѣ образуются Раскладочныя Присутствія (ст. 384). Непосредственный надзоръ за исполненіемъ правилъ о промысловомъ налогѣ возлагается на Податныхъ Инспекторовъ и ихъ Помощниковъ при содѣйствіи торговыхъ Депутатовъ и замѣняющихъ ихъ лицъ мѣстнаго торговаго надзора (ст. 401 тамъ же). Торговые Депутаты избираются въ каждомъ городскомъ поселкѣ Городскими Думами и лишь въ незначительныхъ по развитію торговли мѣстностяхъ замѣняются лицами мѣстнаго городского управленія; а внѣ городскихъ поселеній ихъ замѣняютъ должностныя лица сельскаго управленія (ст. 404—сл. тамъ же). Главное Управленіе Неокладныхъ Сборовъ и Казенный Продажи Питей завѣдываетъ сборами съ питей, табаку, сахара, прессованныхъ дрожжей, освѣтительныхъ нефтяныхъ маселъ и зажигательныхъ спичекъ, а также другими неокладными сборами, за исключеніемъ гербовыхъ, крѣпостныхъ, съ безмезднаго перехода и застрахованія имуществъ (ст. 518¹ Учр. Минист. по прод. 1902 г. и ст. 1 Уст. объ

Акц. Сбор. изд. 1901 г.). Мѣстное завѣдываніе названными сборами возлагается на Губернскія или Областныя Акцизныя Управленія, которымъ подчиняются въ уѣздахъ Окружныя Акцизныя Управленія (ст. 2 и слл. Уст. объ Акц. Сбор.).

5. Наблюденіе и надзоръ за дѣятельностью торгово-промышленныхъ заведеній.

Уже изученные нами институты регистраціи, книговодства и публичной отчетности имѣютъ цѣлью обезпечить интересы третьихъ лицъ и общественные. Но по преимуществу они имѣютъ въ виду опредѣлить кредитъ даннаго заведенія и предупредить неожиданный крахъ предпріятія, угрожающій разореніемъ тѣмъ, кто находится съ нимъ въ дѣловыхъ отношеніяхъ. Очевидно, что этимъ не предупреждаются всѣ опасности, какими можетъ угрожать торгово-промышленное заведеніе. Возможные обманныя дѣйствія купца, нарушеніе ими законовъ, охраняющихъ рабочихъ, или интересовъ общественной тишины, фискальныхъ, санитарныхъ, общественной нравственности—обязываютъ власть къ надзору за торгово-промышленной дѣятельностью, который только и можетъ быть приуроченъ къ торгово-промышленному заведенію. Свою контролирующую дѣятельность общественная власть можетъ упражнять троякимъ образомъ: 1) путемъ монополизированія нѣкоторыхъ отраслей промышленности; 2) полнымъ запрещеніемъ другихъ; 3) допущеніемъ нѣкоторыхъ видовъ торговли и промысловъ лишь съ особаго разрѣшенія; 4) наконецъ непосредственнымъ надзоромъ надъ дѣятельностью торгово-промышленныхъ заведеній.

Что касается монополій, то здѣсь имѣются въ виду не административныя, подъ которыя подходятъ—почтовая, телеграфная и монетная, стоящія внѣ предѣловъ нашего разсмотрѣнія, а монополіи фискальныя, осложняемыя обыкновенно соображеніями соціально-политическими и нравственными.

Изъ существующихъ у насъ монополій прежде всего надо назвать винную монополію, которая ведетъ къ увеличе-

нію доходовъ казны, но которая вызвана была дурной постановкой торговли, въ частности продажей потребителямъ плохого вина, развитіемъ корчемства, спаиваніемъ народа. При казенной продажѣ вина производство его остается въ частныхъ рукахъ, и не исключается торговля виномъ—трактирными заведеніями, погребами—но лишь по порученію и съ соблюденіемъ нѣкоторыхъ условій. (ст. 524 слл. Свод. Устав. объ Акцизн. Сбор. изд. 1901 г.).

Выдѣлка картъ составляетъ монополію Вѣдомства Императрицы Маріи, обращающаго доходы съ картъ на содержаніе Воспитательныхъ Домовъ. Если къмъ либо будетъ устроена фабрика карточная, то подвергаются конфискаціи всѣ найденныя въ сей фабрикѣ машины, инструменты, снаряды и выдѣланныя карты, и съ виновнаго взыскивается сверхъ того отъ ста до пятисотъ рублей (ст. 1351 Улож. о Наказ. 1885 г.).

Пушечные и оружейные заводы, кромѣ фабрикъ охотничьихъ ружей, также составляютъ монополію казны, и въ случаѣ устройства ихъ частными лицами, всѣ находящіеся въ такомъ заводѣ машины, инструменты, снаряды, а равно все на нихъ выдѣланное конфискуется (ст. 1350 Улож. о Нак.)

Розничная торговля церковными свѣчами никому, кромѣ церковей и состоящихъ въ вѣдѣніи духовнаго начальства свѣчныхъ лавокъ и складовъ, не дозволяется (п. 8 прим. 1 къ ст. 258 Уст. о Пром.). Не дозволяется торговля запрещенными картами (ст. 1351 Улож. о Нак.), т. е. иностранными, играными, выдѣланными въ тайной фабрикѣ, или съ разорванными бандеролями и обертками. Продажа частныхъ всякаго рода промессовъ на какія либо лотереи, а также промессовъ на билеты займовъ съ выигрышами воспрещается (ст. 1401 Зак. Гр.). Карантинные чиновники, надзирающіе за выдачею отъ маркитанта людямъ, на корабляхъ находящимся провизіи, обязаны наблюдать, чтобы не продавались товары и вещи запрещенныя или пошпиною обложенныя (ст. 1048 Уст. Врач.) изд. 1905 г.)

Запрещается торговля поношеннымъ платьемъ въ карантинной чертѣ (ст. 838 Улож. о Нак.), въпускъ содержателемъ гостинницы въ свое заведеніе лица, прибывшаго изъ оцѣпленнаго мѣста безъ надлежащаго свидѣтельства (ст. 840). Воспрещается продажа испортившихся продуктовъ, сырого хлѣба, мяса палаго скота и т. д. (ст. 660 слл. Уст. Врачебн. изд. 1905 г.). Воспрещается употребленіе при производствѣ лакомствъ вредно дѣйствующихъ веществъ (ст. 665 слл.); производство и продажа легкихъ матерій, дѣтскихъ игрушекъ и друг. предметовъ, окрашенныхъ вполне мышьяковистыми красками, бумаги подъ именемъ „papier pasé“, анилиновыхъ красокъ не въ кристаллахъ (стат. 654 слл). Запрещается перевозить, разносить, а также продавать и покупать дичь, чрезъ десять дней послѣ срока, съ котораго не дозволяется на нее охотиться. Въ городахъ торговля дичью, убитою зимою (до 1-го Марта), дозволяется во всякое время, съ соблюденіемъ издаваемыхъ по этому предмету въ установленномъ порядкѣ правилъ (ст. 346—7 Уст. Сельск. Хоз. 1903 г.).

Лица нехристіанскаго исповѣданія не могутъ торговать иконами (ст. 100 Уст. о Пред. и Прес.). Воспрещается продавать вещи съ ругательными изображеніями, оказавшіяся же въ продажѣ подлежатъ отобранію (стат. 106-я тамъ же). Воспрещается торговля недозволенными цензурой изданіями (ст. 1019 1022 Улож. о Наказ.). Не допускаются заведенія для запрещенныхъ игръ (ст. 990 Улож. о Нак. и ст. 160 Уст. о Пред. и Пресѣч.). Запрещается торговать невольниками, привозимыми изъ-заграницы (ст. 1404 Закон. Гражданскихъ по изд. 1900 г.).

Продажа и купля, учиненная вопреки законныхъ запрещеній, сверхъ недѣйствительности ея, подвергается виновныхъ взысканіямъ по законамъ уголовнымъ (ст. 1406 Зак. Гражданскихъ).

Законъ не допускаетъ къ учрежденію компаній, коихъ предметъ представляется явно несбыточнымъ или противенъ

законамъ, нравственности, доброй вѣрѣ въ торговлѣ и общественному порядку, или наконецъ соединенъ съ важнымъ ущербомъ государственнымъ доходамъ, либо съ вредомъ для промышленности (ст. 2151 Зак. Гражд.).

Обратимся затѣмъ къ концессіи или разрѣшенію компетентной власти на устройство торгово-промышленныхъ заведеній и на занятіе торговлей и промыслами или даже на торговлю отдѣльными предметами. Общій принципъ, какимъ въ этомъ случаѣ должно руководствоваться законодательство, заключается въ установленіи свободы промысловъ, какъ общаго правила, которое можетъ быть ограничиваемо лишь по исключенію. И во всякомъ случаѣ концессія должна допускать широкое право обжалованія дѣйствій тѣхъ органовъ власти, которымъ предоставлено разрѣшеніе или отказъ.

Къ числу концессіонныхъ прежде всего принадлежатъ всѣ акціонерныя предпріятія: ни одна компанія на акціяхъ не можетъ быть учреждена безъ особаго разрѣшенія правительства (ст. 2140 и 2193 Зак. Гражд.). Затѣмъ на заведеніе мануфактуры, фабрики или завода въ городахъ губернскихъ, уѣздныхъ и округахъ ихъ испрашивается дозволеніе губернскаго начальства. Если проситель въ правѣ содержать предполагаемое имъ заведеніе (ср. статьи 1346, 1171 Улож. о Нак.) и буде учрежденіе онаго согласно съ постановленными по сему предмету правилами, то губернское начальство немедленно даетъ разрѣшеніе и доводитъ о томъ до свѣдѣнія Министра Торговли и Промышл. Въ мѣстностяхъ, гдѣ введено Городовое Положеніе, разрѣшеніе на устройство заведеній, допустимыхъ въ населенныхъ мѣстностяхъ по своей безвредности (по особому списку) дается Городской Управой, а въ С.-Петербургѣ—Градоначальникомъ (ст. 69—71 Уст. о Пр. изд. 1893 г.). Фабрикъ и заводовъ, вредныхъ чистотѣ воздуха, въ городахъ и выше городовъ по теченію рѣкъ и притоковъ строить не дозволяется (ст. 165 Уст. Строит. изд. 1900 г.; ст. 68 Уст. о Пром.; ст. 863 Улож. о Н.). Въ

Москвѣ и уѣздѣ совершенно воспрещаются заводы, производящіе горючіе химическіе продукты, а другіе, какъ лаковарные, фабрики ткацкія, набивныя и т. п. разрѣшаются Генераль-Губернаторомъ, по соглашенію съ Министромъ Торговли и Промышл., а въ губерніяхъ С.-Петербургской и Московской Губернаторомъ по сношенію съ Министромъ Торговли и Промышл. Разрѣшеніе устройства фабрикъ и заводовъ въ столицахъ и губерніяхъ дается по соображенію о потребномъ для дѣйствія ихъ числѣ рукъ и количества дровъ. Въ округахъ казенныхъ горныхъ заводовъ разрѣшеніе дается на основаніи Устава Горнаго горнымъ начальствомъ (ст. 72—74 Устава о Пром.). Учрежденіе фабрики и завода безъ надлежащаго разрѣшенія влечетъ за собой отвѣтственность по ст. 1347, 1350¹, 1350² Уложения о Наказ., а за устройство ихъ тамъ, гдѣ такого рода заведенія вообще не допускаются, виновный карается по ст. 1348 Улож. При учрежденіи въ селеніяхъ заведеній, дѣйствующихъ водою или огнемъ, необходимо строгое наблюденіе, чтобы таковыя не могли затоплять сосѣдственныхъ полей, и не наводили бы опасности селеніямъ отъ пожаровъ (ст. 176 Уст. Строит. изд. 1900). Что касается отдѣльныхъ производствъ, то дозволеніе на устройство пороховыхъ заводовъ дается въ обычномъ порядкѣ, но каждый разъ съ разрѣшенія Министра Торговли, Внутреннихъ Дѣлъ и Военнаго (ст. 266 Уст. о Пром.).

Пороховые заводы совершенно не допускаются въ губерніяхъ Бессарабской, Виленской, Витебской, Волынской, Гродненской, Кіевской, Ковенской, Минской, Могилевской, Подольской, Таврической и Привислянскихъ, а также въ уѣздахъ С.-Петербургскомъ и Московскомъ, въ Кавказскомъ краѣ и Туркестанскомъ Генераль-Губернаторствѣ (ст. 267 Уст. о Пром. изд. 1893 г.). Пороховые заводы не должны находиться ближе полуторыхъ верстъ отъ городской черты, отъ селеній, заводовъ и т. д. и ближе 150 сажень отъ большихъ дорогъ каналовъ, судоходныхъ рѣкъ (ст. 268). Тѣ же правила съ измѣ-

неніемъ лишь разстоянія примѣняются и къ капсюльнымъ заводамъ (ст. 274 Уст. о Пром.) Зданія заводскія и фабричныя должны удовлетворять требованіямъ, какія предъявляются къ нимъ Уставомъ Строительнымъ (ст. 170 и сл. изд. 1900 г.). Порядокъ учрежденія горныхъ заводовъ указанъ въ Уст. Горн. (ст. 62, ст. 214 сл. изд. 1893 г.). Особого дозволенія требуетъ торговля порохомъ и огнестрѣльнымъ оружіемъ (ст. 681 п. 26 Общ. Учр. Губ.; прилож. къ ст. 273 прим. Уст. о Пром.; ст. 986 Улож. о Нак.; ст. 223 Уст. о Пред. Собр. У. 1906 № 47). Въ Уст. объ Акц. Собр. (изд. 1901 г.) указанъ порядокъ открытія винокуренныхъ заводовъ (ст. 134 и слл.), табачныхъ фабрикъ (ст. 806 и слл.), заведеній для раздробительной продажи напитковъ (ст. 678 и слл.) и для торговли табачными издѣліями (ст. 941 и слл.). Порядокъ открытія заведеній трактирнаго промысла составляетъ содержаніе ст. 18 и слл. прил. къ ст. 1 Полож. о Тр. Пром. изд. 1902 г.

При разрѣшеніи открыть заведеніе для раздробительной продажи напитковъ и заведеній трактирнаго промысла Городскія Думы, въ компетенцію коихъ входитъ этотъ вопросъ, исходятъ въ своемъ рѣшеніи изъ соображеній объ общественномъ благоустройствѣ и благочиніи (ст. 676 Уст. объ Акц. Собр. изд. 1901 г., ст. 24 Полож. о Тр. Пром. изд. 1902). Городскимъ Думамъ предоставлено составленіе обязательныхъ постановленій объ устройствѣ трактирныхъ заведеній, о мѣстностяхъ, гдѣ таковыя совершенно не допускаются, о соблюденіи въ нихъ благочинія и благоустройства (ст. 24 Пол. о Тр. Пр.). Не дозволяется открывать заведенія съ раздробительною продажей крѣпкихъ напитковъ, за исключеніемъ портерныхъ и пивныхъ, ближе сорока сажень отъ дворцовъ Императорской Фамиліи, Христіанскихъ храмовъ, монастырей, часовень, мечетей, кладбищъ, тюремъ, учебныхъ заведеній, больницъ, богадѣленъ, Волостныхъ Правленій, Станичныхъ Управленій, этапныхъ домовъ. Питейныя заведенія не доз-

воляются въ городахъ — въ рынкахъ и торговыхъ рядахъ, внѣ городовъ — при мельницахъ. Только въ извѣстномъ разстояніи отъ храмовъ, монастырей и т. д. могутъ быть устраиваемы пивныя лавки; въ опредѣленномъ разстояніи отъ лабораторій и под. учреждений, затѣмъ отъ рельсовъ главнаго пути желѣзныхъ дорогъ, отъ станціонныхъ строеній — могутъ быть устраиваемы мѣста для раздробительной продажи напитковъ (ст. 681 — 686 Уст. объ Акц. Сбор. изд. 1901 г.). Открытіе винокуренныхъ заводовъ безъ разрѣшенія и вообще нарушеніе правилъ о заводахъ и заведеніяхъ карается на основаніи постановленій Уставовъ объ Акц. Сбор. (ст. 1058 слл.).

Промышленники и торговцы золотомъ и серебромъ въ слиткахъ и издѣліяхъ подчиняются общимъ правиламъ о производствѣ промысловъ и торговли. Независимо сего, означенныя лица обязаны подавать заявленія о производствѣ промысла или торговли мѣстнымъ пробирнымъ установленіямъ, а гдѣ послѣднихъ не учреждено — подлежащему городскому общественному управленію (ст. 44 Уст. Пробирн. 1896 г. Собр. Узак., 1896 г. № 47).

Особое дозволеніе требуется и на учрежденіе и содержаніе аптекъ. Прежде всего необходимо, чтобы учредитель или тотъ, кто будетъ управлять аптекой, имѣли, по испытаніи въ фармацевтической наукѣ, званіе аптекаря или провизора и были не моложе 25 лѣтъ отъ роду; лишь съ разрѣшенія Министра Внутреннихъ Дѣлъ и по особо уважительнымъ причинамъ допускается отступленіе отъ послѣдняго условія. Мѣстное врачебное управленіе, по соображеніи: 1) дѣйствительной надобности въ учрежденіи новой аптеки по мѣстнымъ обстоятельствамъ, народонаселенію и числу находящихся уже въ томъ городѣ или мѣстечкѣ аптекъ, и 2) письменныхъ отзывовъ отъ прочихъ содержателей мѣстныхъ аптекъ на счетъ того, можетъ ли заведеніе новой аптеки быть допущено, съ изъясненіемъ въ противномъ случаѣ, встрѣчаемыхъ ими препятствій — представляетъ дѣло объ

учрежденіи аптеки съ заключеніемъ своимъ Губернатору, который разрѣшаетъ оное собственной властью. Учрежденіе аптекъ допускается и безъ согласія на то прочихъ содержателей, когда Министръ Внутреннихъ Дѣлъ существованіе оной признаетъ нужнымъ, а возраженія ихъ неуважительными. Разрѣшенная аптека должна быть открыта въ теченіе года по полученіи разрѣшенія, но лишь по освидѣтельствованіи и удостовѣреніи, что она снабжена достаточнымъ количествомъ матеріаловъ (ст. 352 слл. Уст. Врачебн. изд. 1905 г.; о гомеоп. апт.—прилож. къ ст. 25). Если кто либо учредитъ аптеку, не получивъ не то дозволенія, аптека закрывается, а припасы конфискуются (ст. 881 Ул. о Н.).

Особыми условіями обставлена торговля ядовитыми и сильнодѣйствующими веществами. Дозволеніе на торговлю веществами перваго разряда (ст. 677 Уст. Вр.) дается только купцамъ, избраннымъ для сего отъ общества, или исключительно аптекарямъ (ст. 679). Особые правила установлены относительно веществъ другихъ разрядовъ (ст. 694 слл.). Въ особомъ разрѣшеніи нуждаются и заведенія для производства маргарина (ст. 258 пр. 2 Уст. о Пром.).

Къ числу концессируемыхъ предпріятій относятся типографіи, литографіи, металлографіи, книжная торговля, бібліотеки и повременныя изданія. Желаящіе завести типографію, литографію, металлографію или другое подобное заведеніе для тисненія буквъ и изображеній должны получить на то дозволеніе въ Москвѣ и Варшавѣ отъ Генералъ-Губернатора, а въ прочихъ мѣстностяхъ отъ Губернатора или Градоначальника, по принадлежности, причемъ обязаны показать число и размѣръ скоропечатныхъ машинъ и станковъ, какіе они предполагаютъ имѣть въ своемъ заведеніи (ст. 158 Уст. о Ценз. по прод. 1902 г.). Унаслѣдовавшій типографію обязанъ выполнить тоже (ст. 161). О всякомъ измѣненіи надо увѣдомлять канцелярію инспекторовъ или чиновниковъ (ст. 162). Лица, получившія право на открытіе книжнаго магазина, или лавки,

или кабинета для чтенія, обязаны заявить, гдѣ именно будутъ находиться ихъ заведенія и кто долженъ считаться отвѣтственнымъ въ каждомъ изъ оныхъ лицомъ (ст. 176). За нарушение этихъ правилъ виновные караются по ст. 1008 и 1017 Ул. о Нак. Для выпуска повременного изданія требуется подача Губернатору или Градоначальнику заявленія по указанной въ законѣ формѣ (ст. 1 и ст. 16 п. 1 Указа 24 ноября 1905 г. Собр. Узак. 1905 г. № 66).

Учрежденіе акціонерныхъ банковъ совершается въ порядкѣ, указанномъ для акціонерныхъ компаній съ тѣмъ лишь отличіемъ, что предпріятія съ капиталомъ не свыше пяти милліоновъ рублей, общества взаимнаго кредита и частные ломбарды разрѣшаются Министромъ Финансовъ (ст. 2, 16 37, 79 Разд. X Уст. Кред. изд. 1903 г.). Лица, желающія открыть банкирское заведеніе или мѣняльную лавку, обязаны заявить о томъ Губернатору или Градоначальнику, съ объясненіемъ, какія именно банкирскія операціи будутъ ими производиться. Заявленія эти въ подлинникѣ препровождаются въ Министерство Финансовъ (Уст. Кр. X, 175). За открытіе частнаго банка безъ дозволенія правительства или безъ соблюденія предписанныхъ закономъ для сего правилъ, виновные, сверхъ закрытія сего заведенія, подвергаются: денежному взысканію не свыше пяти сотъ рублей (ст. 1152 Улож. о Наказ.). Особые правила существуютъ на случай открытія ссудныхъ кассъ. Лицо, желающее заниматься выдачею ссудъ подъ заклады, обязано испросить на то разрѣшеніе: въ С. Петербургѣ у Градоначальника, въ Москвѣ и Варшавѣ у Оберъ-Полицмейстера, а по остальнымъ городамъ у Губернатора или Градоначальника по принадлежности. Это разрѣшеніе дается только лицамъ, удовлетворяющимъ требованіямъ нравственной благонадежности, предполагаетъ дачу просителемъ подписки, что онъ не принадлежитъ къ числу лицъ, лишенныхъ права содержать ссудныя кассы (ст. 992¹ 992⁴ Улож. о Нак.), и представленіе залога въ размѣрѣ отъ одной до семи тысячъ

рублей (ст. 250 и слл., ст. 259 по прод. 1902 г. Уст. о Предупр. о Пресѣч. Пр.). Установленъ особый порядокъ учрежденія справочныхъ конторъ о кредитоспособности торговцевъ, промышленниковъ и торгово-промышленныхъ предпріятій. (Выс. утв. мн. Гос. Сов. 9 мая 1905 г. Собр. Узак. и Рас. Прав. 28 іюня 1905 г. № 112). Разрѣшеніе на открытіе конторы дается Министромъ Торг. и Пром. по соглашенію съ Министромъ Внутреннихъ Дѣлъ подъ условіемъ представленія залога для обезпеченія могущихъ возникнуть на нихъ исковъ, по 25 тысячъ рублей на каждую контору. Лица, внесшія такой залогъ, имѣютъ право открывать внѣ тѣхъ городовъ, гдѣ учреждены конторы, отдѣленія этихъ послѣднихъ, безъ внесенія за сіе особыхъ дополнительныхъ залоговъ, но съ тѣмъ, чтобы число такихъ отдѣленій было не болѣе трехъ на каждую контору; за каждое лишнее отдѣленіе вносится залогъ въ пять тысячъ рублей. Биржевые Комитеты, общества или союзы торговцевъ, промышленниковъ и торгово-промышленныхъ предпріятій отъ представленія залога освобождаются. Конторы относительно характера выдаваемыхъ свѣдѣній и формы справокъ подчиняются опредѣленнымъ правиламъ, и въ случаѣ обнаруженія допущенныхъ ими злоупотребленій могутъ быть во всякое время закрыты по соглашенію Министровъ Торг. и Пром. и Внутреннихъ Дѣлъ (ст. 17; см. и правила 23 ноября 1905 г. въ Собр. Узак. 3 янв. 1906 г. № 2; ст. 3 прил. къ ст. 46 прим. Уст. Торг. изд. 1903 г.). Въ особомъ порядкѣ открываются и комиссіонныя конторы для дѣлъ частныхъ. Разрѣшеніе на нихъ дается Министромъ Внутреннихъ Дѣлъ подъ условіемъ представленія залога по пятнадцати тысячъ на каждую контору или по семи, въ зависимости отъ того, учреждается ли контора перваго класса, въ коей предполагается имѣть дѣла съ обывателями, внѣ мѣста учрежденія конторы жительствоющими, или контора второго класса, кругъ дѣйствія которой будетъ

ограничиваться мѣстомъ ея учрежденія (ст. 1 слл. прилож. къ ст. 46 прим. Уст. Торг. изд. 1903 г.)

Непосредственный надзоръ за дѣятельностью торгово-промышленныхъ заведеній осуществляется въ весьма различныхъ случаяхъ и различными органами общественной власти. Итересы имущественные въ тѣсномъ смыслѣ слова, интересы здоровья, безопасности, кредита и т. д. побуждаютъ общественную власть къ установленію правилъ непосредственнаго наблюденія за заведеніями торговыми, промышленными и въ частности банкирскими.

Однимъ изъ способовъ введенія въ обманъ публики являются неправильные мѣры и вѣсы. Естественно, что общественная власть изыскиваетъ способы къ установленію и примѣненію правильныхъ мѣръ и вѣсовъ. Законъ даетъ систему измѣреній вѣса, мѣры времени, площадей, объема сыпучихъ веществъ и жидкостей (ст. 714-722 Уст. Тор. изд. 1903 г.). Эти измѣренія употребляются въ мѣнѣ, куплѣ и продажѣ и во всѣхъ казенныхъ и частныхъ дѣлахъ и сдѣлкахъ, гдѣ употребленіе мѣры можетъ быть нужнымъ (ст. 723). Употребленіе метрическихъ мѣръ дозволяется по взаимному соглашенію договаривающихся сторонъ, а въ отдѣльныхъ казенныхъ вѣдомствахъ по распоряженію подлежащихъ Министровъ, но съ тѣмъ, чтобы такіа распоряженія не обязывали частныхъ лицъ безъ ихъ согласія (ст. 724). Законные вѣсы, примѣняемые въ торговлѣ и промышленности, должны имѣть равноплечныя коромысла изъ желѣза или стали или изъ сплавовъ мѣди или алюминія съ обозначеніемъ наибольшей нагрузки и пробку изъ красной мѣди для нанесенія на ней повѣрительнаго клейма. Изъ безмѣновъ допускаются къ клейменію только неравноплечные рычаги съ перемѣщающейся гирей (ст. 740). Вновь изготовляемыя металлическія гири шарообразной или цилиндрической формы должны быть снабжены особою вывѣрочною пробкою изъ крас-

ной мѣди для наложенія на нее клеймъ; на каждой гирѣ долженъ быть обозначенъ ея вѣсъ (ст. 741). Законныя линейныя мѣры въ видѣ прямоугольныхъ жесткихъ брусковъ, нарѣзныя линейныя мѣры и подраздѣленія, нарѣзанныя на концевыхъ мѣрахъ, должны представлять отчетливыя линіи, перпендикулярныя къ длинѣ, съ соответственными цифрами и надписями (ст. 743). Законныя мѣры сыпучихъ тѣлъ или металлическія или деревянные, но съ металлическими обручами, должны имѣть обозначеніе емкости; къ клейменію и примѣненію въ торговлѣ допускаются лишь мѣры въ законѣ определенной емкости (ст. 745). Законныя мѣры объема жидкостей изъ металла или стекла должны имѣть обозначеніе вмѣстимости и повѣрительное клеймо. Къ клейменію допускаются лишь мѣры определенной вмѣстимости. Стеклянная посуда для подлежащихъ акцизному сбору питей, на мѣру продаваемыхъ, должна быть выдѣлываема соответственно съ означенными мѣрами, но наружный видъ и форма ея представляются на выборъ заводчиковъ (ст. 746). Мѣры и вѣсы, погрѣшность коихъ превосходитъ указанный предѣлъ, считаются незаконными, хотя бы на нихъ и были клейма (ст. 747).

Общее завѣдываніе мѣрами и вѣсами возлагается на Министество Торговли и находящуюся въ его вѣдѣніи Палату мѣръ и вѣсовъ (ст. 728). Для вывѣрки и клейменія примѣняемыхъ въ торговлѣ и промышленности мѣръ и вѣсовъ учреждаются въ различныхъ мѣстностяхъ Имперіи состоящія изъ повѣрителей повѣрочныя палатки (ст. 732). Надзоръ за примѣненіемъ въ торговлѣ лишь мѣръ и вѣсовъ, снабженныхъ надлежащими клеймами, возбужденіе судебного преслѣдованія и въ потребныхъ случаяхъ обвиненіе на судъ лицъ, у коихъ найдены будутъ вѣсы и мѣры незаконныя, а равно и другія по симъ предметамъ распоряженія, относятся къ обязанностямъ мѣстныхъ полицейскихъ органовъ (ст. 754 тамъ же; ст. 438 § IV п. 27, ст. 815 Общ. Губ. Учр.). Мѣстные органы промысловаго надзора при посѣщеніи торговыхъ и промыш-

ленныхъ заведеній провѣряютъ наличность клеймъ и время клейменія мѣръ и вѣсовъ, находящихся въ сихъ заведеніяхъ (ст. 755 Уст. Торгов.). Правительственныя установленія и общественныя учрежденія, чины фабричной инспекціи и т. д. должны имѣть, поскольку до нихъ касаться можетъ, наблюденіе, чтобы во всѣхъ дѣлахъ и актахъ были обозначаемы и употребляемы установленныя мѣры (ст. 756). Въ обязанность Управляющаго Главною Палатою входитъ производство внезапныхъ ревизій мѣръ и вѣсовъ, примѣняемыхъ въ казенныхъ учрежденіяхъ, на почтовыхъ и желѣзнодорожныхъ станціяхъ, заводахъ, фабрикахъ, торговыхъ и промышленныхъ заведеніяхъ (ст. 757). Внезапныя ревизіи вѣсовъ и мѣръ, находящихся въ обращеніи въ гостиныхъ дворахъ, рядахъ, рынкахъ и базарахъ, на ярмаркахъ, въ магазинахъ, лавкахъ, мастерскихъ и тому подобныхъ торговыхъ и промышленныхъ заведеніямъ могутъ назначать Начальники губерній и областей, Казенныя Палаты и городскія общественныя управленія (Город. Полож. ст. 2 п. XI). Лица ревизующія пользуются правомъ безпрепятственнаго входа въ торговые и промышленныя заведенія, складочныя помѣщенія и прочія мѣста, гдѣ мѣры и вѣсы имѣютъ примѣненіе для торговыхъ цѣлей (ст. 760). Но ревизія и составленіе протокола въ случаѣ замѣченнаго нарушенія соотвѣтствующихъ законоположеній, не должны препятствовать производству торговли и промысловъ или работъ въ промышленныхъ заведеніяхъ (ст. 761. См. и Инстр. 17 марта 1905 г. Собр. Узак. 1905 г. № 112, съ измѣн. 2 ноября 1905 г. Собр. 1906 г. № 16). За употребленіе вѣсовъ и мѣръ, не имѣющихъ клеймъ, или хотя и заклеименныхъ, но невѣрныхъ вѣсовъ или стеклянной посуды неуказанной мѣры виновные подлежатъ уголовной отвѣтственности по ст. 1175—1177 Улож. о Наказ.

Въ интересахъ публики установлено обязательное клейменіе нѣкоторыхъ товаровъ и главнымъ образомъ издѣлій изъ серебра и золота. По ст. 2 Уст. Пробирн. 11 марта 1896 г.

(Собр. Узак. 1896 г., апр. 26 № 47 ст. 603) обращаемыя въ торговлю золотыя и серебряныя издѣлія, какъ внутренняго изготовленія, такъ и водворяемыя изъ-за границы, за исключеніями, означенными въ ст. 3 и 4, должны удовлетворять одной изъ узаконенныхъ пробъ (ст. 19) и быть заклеимены въ пробирномъ установленіи. Отъ обязательнаго клейменія въ силу ст. 3 и 4 освобождаются медали, старинныя вещи, насѣчки (инкрустации), математическіе и хирургическіе инструменты, мелкія и нѣкоторыя другія издѣлія. Пробою въ цифрахъ, опредѣляющихъ число золотниковъ чистаго золота или серебра, заключающееся въ лигатурномъ фунтѣ, опредѣляется внутреннее достоинство золотыхъ и серебрянныхъ издѣлій, обязательное при ихъ обращеніи въ торговлѣ (ст. 18). Главное управленіе пробирной частью сосредоточивается въ Министерствѣ Торговли и Промышленности по Отдѣлу Промышленности. Для исполненія порученій Отдѣла, относящихся до общаго надзора по пробирной части, при немъ состоитъ Пробирный Инспекторъ (т. 8). Ближайшее на мѣстахъ завѣдываніе пробирной частью принадлежитъ Пробирнымъ Управленіямъ и подчиненнымъ имъ Губернскимъ Пробирерамъ, ихъ Помощникамъ, а равно Пробирнымъ Надзирателямъ, состоящимъ при заведеніяхъ, вырабатывающихъ канитель (ст. 7 Уст. Проб. 1896 г.). Пробирныя установленія испытываютъ и клеймятъ золотыя и серебряныя издѣлія, взимаютъ пошлины и осуществляютъ ближайшій надзоръ за заведеніями, въ коихъ производится выдѣлка или продажа драгоцѣнныхъ металловъ (ст. 14 Уст. Проб. 1896 г.). Должностныя лица, на коихъ возложено наблюденіе за исполненіемъ постановленій по пробирной части, имѣютъ свободный входъ въ заведенія, въ коихъ изготовляются золотыя и серебряныя издѣлія, для осмотра какъ самихъ заведеній, такъ и торговыхъ книгъ сихъ заведеній (ст. 54 Уст. Проб. 1896 г.). Въ случаѣ нахожденія у продавца неклеименныхъ издѣлій и продажи имъ таковыхъ

виновный подвергается денежному взысканію и конфискаціи издѣлій (ст. 1386 и сл. Улож. о Наказ. по прод. 1902 г.). Обязательно по закону клейменіе—издѣлій ремесленныхъ мастеровъ, если Цеховой Управой дано мастеру клеймо (ст. 434 Уст. о Пром.). Хотя другую цѣль преслѣдуютъ, но косвенно служатъ и гарантіей интересовъ публики—таможенные клейма и клейма, предписываемыя Устав. объ Акцизн. Сбор. (ст. 42, 68, 569—этикетки, 570 и сл., 884 и др. изд. 1901 г.).

Въ огражденіе интересовъ публики законъ возлагаетъ на Генералъ-Губернаторовъ обязанность преслѣдовать со всей строгостью законовъ вредныя во всѣхъ отношеніяхъ для государства дѣйствія монополистовъ (ст. 230 Общ. Губерн. Учрежд.) Чины уѣздной полиціи, преслѣдуя виновныхъ въ запрещенномъ торгѣ, обращаютъ преимущественное вниманіе между прочимъ—на людей, которые по стачкѣ между собою, или вообще по корыстнымъ видамъ, особенно во время неурожая, станутъ скупать въ однѣ свои руки хлѣбъ и другіе съѣстные припасы, для возвышенія ихъ цѣны на рынкахъ (ст. 745 п. 5 тамъ же см. и ст. 121 Уст. о Обесп. Народн. Продовольств.). За стачку торговцовъ или промышленниковъ для возвышенія цѣны на предметы продовольствія и другіе необходимые товары, зачинщики подвергаются заключенію въ тюрьмѣ, а другіе участники—аресту или денежному взысканію 1180 Улож. о Наказ.). Въ предупрежденіе произвольнаго возвышенія цѣнъ на нужнѣйшіе предметы продовольствія, а именно на печеный хлѣбъ и на мясо, городскими общественными управленіями съ утвержденія Губернатора устанавливаются таксы (ст. 127 Уст. о Обеспеч. Народ. Прод. и ст. 63 п. 12 Город. Полож.).

Особому наблюденію и надзору подлежатъ аптеки, находящіяся въ вѣдѣніи Врачебныхъ Управленій, доставляющихъ свѣдѣнія о числѣ аптекъ и о состоящихъ при аптекахъ аптекаряхъ, провизорахъ, ученикахъ (ст. 360 Уст. Врачебн.). Законъ даетъ правила внутренняго распорядка помѣщенія ап-

теки (ст. 361), обязываетъ снабжать аптеки достаточнымъ количествомъ медикаментовъ, вѣсами, книгами (ст. 362), указываетъ способъ храненія ядовитыхъ веществъ (ст. 363), порядокъ отпуска лекарствъ, записей рецептовъ (ст. 367; 883, 884' Улож. по прод. 1902 г.). Цѣны за отпускаемые лекарства взимаются на основаніи аптекарской таксы (ст. 382), и продажа лекарствъ выше цѣны запрещается (ст. 383). Изданіе таксы принадлежитъ къ предметамъ вѣдомства Медицинскаго Совѣта. Министру Внутреннихъ Дѣлъ предоставляется разрѣшать собственною властью дѣла сего рода, съ тѣмъ, чтобы приняты были мѣры къ совершенно правильному составленію таксы (ст. 380). Дабы ограничить произвольное назначеніе цѣнъ секретныхъ или универсальныхъ лекарствъ, на Медицинскій Совѣтъ возлагается указаніе употребленія ихъ и цѣны (ст. 386 о гомеопатич. аптекахъ въ прилож. къ ст. 25 Уст. Врач.). Соотвѣтствующія постановленія уголовный законъ даетъ въ ст. 884—900 Улож. о Наказ.

Регламентация аптекъ вызывается соображеніями объ интересахъ народнаго здравія. Въ интересахъ же общественнаго здравія законъ регламентируетъ и торговлю сильнодѣйствующими и ядовитыми веществами. Законъ указываетъ порядокъ отпуска этихъ веществъ (ст. 691 Уст. Врачебн.) и то, въ какомъ видѣ они могутъ быть продаваемы, какъ должны быть сохраняемы (ст. 699, 700). За непремѣннымъ выполненіемъ изложенныхъ въ законѣ правилъ наблюдаютъ мѣстные медицинскія начальства совокупно съ городской и уѣздной полиціею (ст. 681 п. 25, ст. 745 п. 4, ст. 778 п. 9 Общ. Губ. Упр.). Съ сей цѣлью Врачебныя Управленія, независимо отъ повѣрки книгъ, осматриваютъ съ чинами полиціи въ неопредѣленное время лавки и магазины торгующихъ ядовитыми веществами и удостовѣряются въ правильности какъ продажи, такъ и веденія книгъ; объ оказавшемся они доносятъ Губернатору и Управленію Врачебнаго Инспектора (ст. 702 Уст. Вр. 1905 г.). При такой повѣркѣ могутъ присутство-

вать и торговые депутаты. Въ уѣздныхъ городахъ означенное освидѣтельствовање можетъ быть производимо по порученію медицинскаго начальства городскими и уѣздными врачами (пр. ст. 702, 703). Нарушеніе правилъ, установленныхъ для продажи, храненія и употребленія веществъ ядовитыхъ и сильнодѣйствующихъ, влечетъ за собой отвѣтственность по ст. 867—869*—Улож. о Наказ.

Въ интересахъ народнаго здравія законъ ограничиваетъ торгово-промышленную дѣятельность въ предупрежденіе развитія заразныхъ болѣзней (см. Уставъ Врачебн. ст. 1144). Въ тѣхъ же видахъ особому контролю и надзору подлежатъ производство, привозъ изъ заграницы, передвиженіе, храненіе и торговля искусственными сладкими веществами (Собр. Узак. 5 сентября 1906 г. № 217 ст. 1566—въ дополненіе къ правиламъ 26 февраля 1901 г.). Законъ устанавливаетъ надзоръ за кондитерскими издѣліями (Уст. Врач. ст. 664), за производствомъ посуды, употребляемой для варенія, храненія пищи и питья (ст. 668-9 тамъ же). Въ интересахъ санитарныхъ запрещается устраивать въ городахъ бойни (ст. 657 тамъ же). Надзоръ за исполненіемъ всѣхъ этихъ правилъ лежитъ на полиціи, а къ обязанности земскихъ и городскихъ учреждений относится изданіе по этому предмету обязательныхъ постановленій (Полож. о Губ. Земск. Учр. ст. 108 п. 6, 7, Город. Полож. ст. 108 п. 7). Въ предупрежденіе обмановъ публики особыми правилами опредѣляются условія производства и продажи маргарина и получаемого изъ молока и маргарина искусственнаго масла. Законъ (Уставъ о Промышлен. ст. 258 прим. 2) предписываетъ заведеніямъ, торгующимъ маргариномъ, имѣть на видныхъ мѣстахъ вывѣски съ надписью, что въ нихъ производится торговля означенными продуктами и соотвѣтствующія надписи на помѣщеніяхъ и на посудѣ. Въ торговыхъ заведеніяхъ, торгующихъ молочными продуктами продажа маргарина не допускается. Производство маргарина разрѣшается лишь въ промышлен-

ныхъ заведеніяхъ, устроенныхъ исключительно для этой цѣли и подчиняющихся надзору особыхъ надзирателей. Подкрашивать маргаринъ и искусственное масло подъ цвѣтъ коровьяго и смѣшивать маргариновые продукты съ коровьимъ масломъ воспрещается.

Въ видахъ предосторожности отъ пожара особымъ правиламъ подчиняется торговля порохомъ. Въ лавкахъ можно держать лишь опредѣленное количество пороха и продавать его можно лишь при дневномъ свѣтѣ. Въ складахъ пороха воспрещается имѣть взрывчатые и легковоспламеняющіяся вещества. Порохъ долженъ быть сохраняемъ и продаваемъ въ особыхъ жестянкахъ съ бандеролью. Продажа его не можетъ быть поручаема лицамъ, не достигшимъ совершеннолѣтія, а равно и лицамъ не трезваго поведения (ст. 8—14 прилож. къ ст. 273 пр. Уст. о Промышл.). Нарушеніе установленныхъ правилъ влечетъ за собой послѣдствія ст. 986¹—986³ Улож. о Наказ.

Особые правила установлены и для перевозки, храненія, продажи минеральныхъ маселъ, нефти и продуктовъ ея перегонки, наблюденіе за исполненіемъ которыхъ лежитъ на мѣстной торговой, рѣчной и общей полиціи, а также на чинахъ желѣзнодорожной инспекціи и управленій казенныхъ желѣзныхъ дорогъ (ст. 2 и ст. 8 прилож. къ ст. 258 прим. 3 Уст. о Пром.). Городскимъ и земскимъ управленіямъ предоставляется составлять обязательныя для мѣстнаго населенія правила о мѣрахъ къ предотвращенію опасностей, сопряженныхъ съ вспышкой или воспламененіемъ освѣтительныхъ маселъ (ст. 8 тамъ же; ст. 108 п. 10 Полож. Земск. Учрежд.).

Извѣстную опасность могутъ представлять торговые заведенія, въ особенности на ярмаркахъ, базарахъ и т. п., гдѣ имѣетъ мѣсто значительное скопленіе народа. Въ виду этого и независимо отъ непосредственнаго надзора полиціи (ср. ст. 128 слл. Уст. о Предупр. Пр. Пресѣч.), земскимъ и город-

скимъ учрежденіямъ предоставлено издавать соотвѣтствующія обязательныя постановленія (Полож. о Земск. Учрежд. ст. 108 п. 9. Город. Полож. ст. 108 п. 11, 13).

Надзоръ за дѣятельностью торгово-промышленныхъ заведеній можетъ исходить и изъ соображеній объ общественной нравственности. На устройство всякаго рода зрѣлищъ испрашивается дозволеніе полиціи (ст. 135 Уст. о Пред. Прест.). Всякія забавы общенародныя и общественныя увеселенія, въ томъ числѣ театральныя представленія, концерты, маскарады и разныя зрѣлища воспрещаются въ сочельникъ (Рождественскій) и день Праздника Рождества Христова, наканунѣ двенадцатыхъ праздниковъ и дня Усѣкновенія Главы Іоанна Предтечи, въ первую, четвертую и страстную недѣли, а также въ первый день (воскресенье) второй недѣли (недѣли Православія) и субботу третьей недѣли Великаго поста, въ Вербное Воскресенье, въ первый день Св. Пасхи и дни Воздвиженія Креста Господня и Усѣкновенія Главы Іоанна Крестителя (ст. 145 Уст. о Пред. по Прод. 1902 г.).

На обязанность Губернаторовъ возлагается сохраненіе всѣми зависящими средствами добрыхъ нравовъ между жителями и рекомендуется внушать мѣстной полиціи, чтобы она имѣла бдительный надзоръ надъ всякими собраніями, празднествами, ярмарками, торговыми мѣстами, общественными увеселеніями, трактирами и другими питейными заведеніями (ст. 314 Общ. Губ. Учрежд.). Законъ возлагаетъ на полицію: надзоръ за трактирами, гостинницами, кофейными домами, ресторациями, харчевнями и прочими сего рода заведеніями, и за соблюденіемъ установленныхъ для содержанія оныхъ правилъ; прекращеніе и предупрежденіе въ сихъ заведеніяхъ противныхъ закону и правиламъ благоприсойности дѣйствіямъ, а равно и запрещенныхъ игръ (ст. 681 п. 24). Въ интересахъ охраненія правъ Церкви Православной и другихъ вѣроисповѣданій, законъ воспрещаетъ торговлю крѣпкими напитками во время богослуженія (ст. 725 п. 3 тамъ же и ст. 622, 701

Уст. объ Акц. Собр. изд. 1901 г.), Въ районѣ казенной продажи питей для огражденія населенія отъ злоупотребленія крѣпкими напитками учреждены Попечительства о народной трезвости, которымъ предоставляется имѣть въ интересахъ народнаго здравія и нравственности надзоръ за тѣмъ, чтобы торговля крѣпкими напитками производилась согласно установленнымъ для сего правиламъ (ст. 4 п. 1 прилож. къ ст. 524 прим. Уст. объ Акц. Собр. изд. 1901 г.).

Въ интересахъ общественнаго благоустройства и благочинія устанавливается надзоръ за книжной торговлей и за издательской дѣятельностью.

Надзоръ за типографіями, литографіями, а также за заведеніями, производящими и продающими принадлежности тисненія, и за книжною торговлею принадлежитъ, подъ наблюдениемъ Главнаго Управленія по Дѣламъ Печати: 1) въ С.-Петербургѣ, Москвѣ, Варшавѣ, Вильнѣ, Кіевѣ, Лодзи, Одессѣ, Ригѣ и Тифлисѣ—особымъ Инспекторамъ типографій и книжной торговли, и 2) въ прочихъ мѣстностяхъ—чиновникамъ, назначеннымъ для сего отъ Губернаторовъ и Градоначальниковъ (ст. 157 Уст. о Ценз. по прод. 1902 г.). Каждая типографія должна имѣть шнуровую книгу для записи заказовъ, которая можетъ быть повѣряема ревизующими лицами (ст. 164, 165 Уст. о Ценз.); за несоблюденіе правилъ о содержаніи типографій, литографій и т. п. виновный отвѣчаетъ по ст. 1011 и 1015 Улож. о Нак.; Отпечатанное въ типографіи произведеніе должно быть представлено въ Комитетъ или Инспектору по дѣламъ печати подъ страхомъ уплаты штрафа до 300. и до 1000 р. и даже закрытія заведенія (Ук. 26 апр. 1906 г. Собр. У. № 107). Надзоръ за книжной торговлей и бібліотеками касается продажи запрещенныхъ книгъ (ст. 179, 180 Уст. о Ценз.; ст. 1019 Улож. о Наказ.; ст. 681 п. 27, ст. 775 п. 6, Общ. Губ. Учр.; ст. 190 Уст. Пред. Прест.). Что касается до современныхъ изданій, то по Указу 24 Ноября 1905 г. въ городахъ (въ городовъ сохраняется предварительная цензура)

каждый номеръ повременнаго изданія долженъ быть по отпечатаніи представленъ соотвѣствующему должностному лицу по дѣламъ печати, причемъ на каждомъ номерѣ должна быть обозначена фамилія отвѣтственнаго редактора, издателя и типографія; неисполненіе этихъ предписаній влечетъ за собой денежное взысканіе не свыше трехсотъ рублей, а за ложное обозначеніе названныхъ лицъ или заведенія, въ коемъ изданіе оттигнуто, грозитъ тюрьма отъ 2 мѣсяцевъ до одного года и 4 мѣсяцевъ (ст. 8 и 16). По распоряженію власти на отдѣльные номера изданія можетъ быть налагаемъ арестъ съ одновременнымъ возбужденіемъ судебного преслѣдованія, — когда въ номерѣ имѣются признаки преступнаго дѣянія, или если не исполнены требованія ст. 8.

Желѣзнодорожныя предпріятія по своему особенному общественному значенію находятся подъ надзоромъ общественной власти. Надзоръ правительства надъ желѣзными дорогами и вообще путями сообщенія сосредоточивается въ Министерствѣ Путей Сообщенія, которое вѣдаетъ въ предѣлахъ, указанныхъ подлежащими узаконеніями, въ отношеніи сооруженій, благоустройства, содержанія и пользованія, все находящееся въ Имперіи пути сообщенія (ст. 1 и ср. ст. 31, 33 прил. къ ст. 717 Учр. Мин. по прод. 1902 г.). Въ Управленіи по сооруженію дорогъ сосредоточивается: общее завѣдываніе производствомъ изысканій и сооруженіемъ новыхъ казенныхъ желѣзныхъ дорогъ, надзоръ за производствомъ изысканій и сооруженіемъ желѣзнодорожныхъ путей, принадлежащихъ частнымъ обществамъ, товариществамъ и отдѣльнымъ лицамъ (ст. 46 прил. къ ст. 717 Учр. Мин. по прод. 1902 г.). Въ Управленіи желѣзныхъ дорогъ сосредоточивается: 1) общее завѣдываніе эксплоатаціею казенныхъ дорогъ, 2) надзоръ Министерства за желѣзными дорогами, принадлежащими частнымъ обществамъ, товариществамъ и отдѣльнымъ лицамъ (ст. 24 прил. къ ст. 717 Учр. Мин. по прод. 1902 г.). Главные и Старшіе Инспекторы путей сооб-

щенія исполняютъ порученія Министра: по наблюденію за содержаніемъ въ исправности всехъ путей сообщенія, находящихся въ вѣдѣніи Министерства (ст. 7 прил. къ ст. 717 Учр. Мин. по прод. 1902 г.). Въ составъ Министерства Финансовъ (Им. Выс. Ук. 29 марта 1906 г. Собр. Узак. 4 апр. 1906 г. № 80) входятъ — Совѣтъ по Тарифнымъ Дѣламъ, Тарифный Комитетъ и Департаментъ Желѣзнодорожныхъ Дѣлъ. Совѣтъ по тарифнымъ дѣламъ состоитъ подъ предсѣдательствомъ М-ра Финансовъ изъ Товарища М-ра Ф., Дир. Деп. Желѣзн., различныхъ членовъ отъ Министерствъ и изъ трехъ представителей земледѣльской промышленности, двухъ представителей торговли и мануфактуръ, одного представителя горнозаводской промышленности и трехъ представителей частныхъ желѣзныхъ дорогъ (ст. 488 Учр. Мин. по прод. 1902 г.). Вѣдѣнію Совѣта подлежатъ все общіе тарифные вопросы: выработка правилъ относительно составленія, публикаціи, отмѣны тарифовъ, относительно тарифной статистики, относительно сѣздовъ по тарифнымъ вопросамъ; указаніе способовъ устраненія соперничества между желѣзными дорогами, разрѣшеніе провозныхъ платъ, превышающихъ тарифныя ставки. Вѣдѣнію Совѣта подлежатъ и частные тарифные вопросы, по которымъ не состоялось рѣшенія въ Комитетѣ или которые переданы въ Совѣтъ Министромъ, а также и жалобы желѣзныхъ дорогъ на распоряженія по тарифному дѣлу Департамента Желѣзнодорожныхъ Дѣлъ (ст. 495 тамъ же). Тарифный Комитетъ состоитъ подъ предсѣдательствомъ Директора Желѣзнодорожныхъ Дѣлъ изъ двухъ членовъ Министерства Торговли, по одному — Землеустройства, Внутреннихъ Дѣлъ, Путей Сообщенія и Государственнаго контроля (ст. 502 тамъ же). Рѣшенію Комитета подлежатъ: 1) важнѣйшіе изъ частныхъ тарифныхъ вопросовъ, находящихся въ прямой связи съ потребностями населенія и нуждами промышленности и торговли; 2) частные тарифные вопросы, возбуждаемые правительственными вѣдомствами, о разрѣше-

ни которых въ Комитетѣ будетъ выражено, при самомъ возбужденіи, желаніе главныхъ начальниковъ сихъ вѣдомствъ; 3) тарифные вопросы меньшей важности, и передаваемые Министромъ или вносимые Директоромъ Деп. Желѣзн. Дѣль (ст. 508 тамъ же). Въ Департаментъ Желѣзнодорожныхъ Дѣль поступаютъ: 1) дѣла, касающіяся желѣзнодорожныхъ тарифовъ, и 2) всѣ вообще дѣла по желѣзнодорожной части, подлежащія вѣдѣнію Министерства Финансовъ (ст. 511—515 тамъ же).

Дѣятельность всѣхъ только что перечисленныхъ учреждений представляется смѣшанною въ томъ смыслѣ, что — съ одной стороны она имѣетъ въ виду развитіе и усовершенствованіе путей сообщенія, какъ необходимаго условія развитія торговли и промышленности, съ другой стороны она преслѣдуетъ цѣль защиты интересовъ третьихъ лицъ и всего общества. Первая цѣль достигается главнымъ образомъ дѣятельностью центральныхъ учреждений, вторая по преимуществу принадлежитъ мѣстнымъ учреждениямъ, которыя пользуются лишь руководящими указаніями первыхъ. Но контроль надъ дѣятельностью желѣзныхъ дорогъ осуществляется какъ во время сооруженія ихъ, такъ и во время эксплуатаціи. Въ уставъ обществъ вносится рядъ предписаній, касающихся сооруженія дороги, въ особенности порядка заготовленія матеріаловъ, условій снабженія дороги подвижнымъ составомъ. Постройка совершается по планамъ, проектамъ, чертежамъ, одобреннымъ Министерствомъ Путей Сообщенія, которое производитъ освидѣтельствованіе дороги по окончаніи постройки. Регламентируется и эксплуатація дороги — какъ относительно безопасности передвиженія, такъ и непрерывности и правильности его. Постепенное расширеніе дѣятельности дороги входитъ въ обязанность общества. Особыми правилами регулируются взаимныя отношенія дорогъ во избѣжаніе соперничества между ними. Въ обязанность желѣзныхъ дорогъ входитъ перевозка почты и войскъ. Самая перевозка груза и пассажировъ нормирована въ Общемъ Уставѣ Росс. Жел. Дорогъ — главнымъ образомъ съ точки зрѣнія интересовъ пу-

блики-пассажировъ и грузоотправителей. Въ отношенія между кліентами и дорогой вводится принудительный элементъ.

Въ Общ. Уст. Россійск. Желѣзн. Дорогъ особый Раздѣлъ третій посвященъ полицейскимъ желѣзнодорожнымъ правиламъ, распадающійся на три главы: правила для публики, правила для желѣзныхъ дорогъ, полицейскій надзоръ на желѣзныхъ дорогахъ. Правила для публики (ст. 145—163) обезпечиваютъ сохранность желѣзнодорожнаго достоянія — путей, но исходятъ изъ соображеній о безопасности движенія. Порядокъ пользованія станціями, дамскими помѣщеніями, отдѣленіями въ вагонѣ (ст. 155) имѣетъ своей цѣлью обезпечить благоустройство и даже благочиніе, что особенно видно изъ многочисленныхъ дополнительныхъ правилъ, циркуляровъ и разъясненій по указаннымъ предметамъ, по вопросу о торговлѣ произведеніями печати на станціяхъ, объ открываніи оконъ во время пути, объ азартныхъ играхъ между пассажирами во время движенія поѣздовъ, о куреніи табаку, о предоставленіи удобствъ и гарантіи отъ нежелательнаго соседства учащимся во избѣжаніе вредныхъ вліяній на нравственную сторону молодежи и мн. друг. (Брюль. Общій Уставъ, разъясненія къ ст. 155). Въ интересахъ публики въ случаѣ несчастія или снѣжныхъ заносовъ желѣзнодорожной полиціи предоставляется привлекать мѣстное населеніе для исправленія пути (ст. 157). Въ случаѣ безпорядковъ или нарушенія правилъ публика можетъ обращаться къ Инспектору желѣзной дороги, жандармской полиціи или заносить о томъ въ жалобную книгу (ст. 159). Въ правилахъ для желѣзныхъ дорогъ говорится объ устройствѣ переѣздовъ (ст. 165), содержаніи дороги въ надлежащемъ состояніи (ст. 166), особенно въ интересахъ безопасности движенія и въ предупрежденіе пожаровъ (Брюль ст. 166), объ отпускаемыхъ изъ буфетовъ, буфетныхъ столовъ, прилавковъ и лавочекъ предметахъ продовольствія (ст. 170). Лица врачебно-санитарной части дороги обязаны возможно чаще производить осмотръ продаваемыхъ припасовъ

посуды и бѣлья. Общій же надзоръ за удовлетворительнымъ состояніемъ буфетовъ и другихъ помѣшеній для продажи съѣстныхъ припасовъ, а равно и отвѣтственность лежитъ на управленіи дороги. Но этимъ отнюдь не устраняется и наблюденіе желѣзнодорожной жандармской полиціи (ст. 171). Законъ обязываетъ дороги имѣть больницы и пріемные покои для подачи медицинской помощи заболѣвшимъ во время пути и служащихъ съ ихъ семьями (ст. 174), возлагаетъ на дороги санитарныя обязанности и предписываетъ противопожарныя мѣры (ст. 174—177). Наблюденіе за правилами лежитъ на правительственной инспекціи и жандармской полиціи (ст. 180), которымъ принадлежитъ право привлекать виновныхъ въ нарушеніи правилъ, ограждающихъ безопасность движенія, порядокъ и благочиніе на дорогахъ къ отвѣтственности (инспекція—чрезъ управленіе. ст. 181. 182). Полицейскій надзоръ на желѣзныхъ дорогахъ (ст. 183 сл.), т. е. охраненіе внѣшняго порядка, благочинія и общественной безопасности лежитъ на Жандармскихъ Полицейскихъ Управленіяхъ, которымъ должны оказывать содѣйствіе всѣ служащіе на дорогѣ и въ случаѣ отсутствія чиновъ полиціи сохранять слѣды преступленія (ст. 183—187).

Заводы и фабрики, устройство которыхъ должно гарантировать мѣстное населеніе и въ санитарномъ, и въ пожарномъ отношеніи, подлежатъ надзору общей администраціи и особыхъ органовъ. Высшее завѣдываніе заводами и фабриками принадлежитъ Отдѣлу Промышленности Министерства Торговли и Промышленности. Надзоръ же за горными заводами сосредоточивается въ установленіяхъ по горной части того же Министерства (Указъ 27 окт. 1905 г. Собр. У. № 198). Высшее наблюденіе за правильнымъ примѣненіемъ законоположеній, касающихся соблюденія на фабрикахъ, заводахъ и горныхъ промыслахъ должнаго порядка и благоустройства лежитъ на Главномъ по фабричнымъ и горно-заводскимъ дѣламъ Присутствіи

Ближайшій надзоръ принадлежитъ фабричной инспекціи, состоящей изъ окружныхъ Инспекторовъ, на обязанности которыхъ лежитъ ревизія подвѣдомственныхъ имъ чиновъ фабричной инспекціи, указанія и разъясненія, а въ нетерпящихъ отлагательства случаяхъ распоряженія собственной властью (Выс. утв. мн. Гос. Сов. 7 іюня 1899 г. ст. II. 12. 18; ст. 1 Положенія о Главномъ Присутствіи). На мѣстахъ надзоръ сосредоточенъ въ рукахъ старшихъ Инспекторовъ и участковыхъ. На Инспекторовъ возлагается: 1) наблюденіе за исполненіемъ постановленій о занятіяхъ малолѣтнихъ рабочихъ и о посѣщеніи ими начальныхъ училищъ; 2) попеченіе объ учрежденіи особыхъ школъ для доставленія упомянутымъ рабочимъ первоначальнаго образованія, а также о приспособленіи для этой цѣли существующихъ народныхъ училищъ, при содѣйствіи, въ потребныхъ случаяхъ, мѣстнаго учебнаго начальства; 3) составленіе, при участіи чиновъ мѣстной полиціи, протоколовъ о нарушеніяхъ упомянутыхъ въ пунктѣ 1 сей статьи постановленій и передача сихъ протоколовъ въ подлежащіе судебныя установленія; 4) обвиненіе на судъ виновныхъ въ совершеніи означенныхъ проступковъ (ст. 39, ср. 41 Уст. о Пром.). На обязанности инспекціи лежитъ наблюденіе за исполненіемъ фабрикантами и рабочими правилъ, опредѣляющихъ ихъ права и обязанности, распорядительныя дѣйствія по приведенію въ дѣйствіе постановленій Главнаго Присутствія, разсмотрѣніе и утвержденіе таксъ и табелей, принятіе мѣръ къ предупрежденію недоразумѣній между фабрикантами и рабочими, возбужденіе преслѣдованія виновныхъ и собираніе, провѣрка, сводка статистическихъ свѣдѣній о промышленныхъ заведеніяхъ (ст. Уст. о Пром. ст. 54 и дополненіе по продолж. 1895 г.). Ближайшій и непосредственный надзоръ за исполненіемъ правилъ о паровыхъ котлахъ лежитъ такъ же на фабричной инспекціи (ст. 76 Уст. о Пром. по прод. 1895 г.). Фабричные инспекторы утверждаютъ таксы за пользованіе рабочихъ

квартирами, банями, чайными и т. п. (ст. 140 Уст. о Пром.), разрешаютъ открытіе не—фабричныхъ лавокъ (ст. 141), утверждаютъ правила внутреннего распорядка (ст. 142), рассматриваютъ заявленія рабочихъ о неправильно наложенныхъ взысканіяхъ (ст. 151). Съ большой подробностью обязанности фабричной инспекціи перечисляются въ Наказѣ 9 февраля 1900 г. (Собр. Уз. 1900 г. № 23 ст. 434), изъ котораго видно, до какихъ предѣловъ доходитъ вмѣшательство инспекціи въ жизнь фабрикъ и заводовъ. Законъ 2 іюня 1903 г. о вознагражденіи потерпѣвшихъ вѣдѣствіе несчастныхъ случаевъ рабочихъ и служащихъ въ предпріятіяхъ фабрично—заводскихъ возлагаетъ на фабричнаго Инспектора ближайшее освѣдомленіе о происшедшихъ несчастныхъ случаяхъ (ст. 31), разъясненіе правилъ на случай, если не состоится между сторонами соглашения (ст. 32). Кромѣ названныхъ органовъ надзора надо назвать и Губерн. по фабричн и горно-заводскимъ дѣламъ. Присутствіе, дѣятельность котораго впрочемъ является дополнительной къ дѣятельности Главнаго Присутствія и вообще не обладаетъ той самостоятельностью, какая принадлежитъ уже названнымъ органамъ. Затѣмъ и общая полиція не свободна отъ обязанностей по надзору надъ фабриками и заводами, который впрочемъ не долженъ простираться на внутреннюю жизнь фабрикъ и заводовъ. Общей полиціи принадлежитъ надзоръ за соблюденіемъ противопожарныхъ мѣръ (ст. 61 Уст. о Пром.), общій надзоръ за соблюденіемъ правилъ о паровыхъ котлахъ (ст. 78 Уст. о Пром. по прод. 1895). г.), въ извѣстныхъ только случаяхъ за работами подростковъ (ст. 124 и 125 тамъ же), надзоръ за соблюденіемъ на фабрикахъ и заводахъ должнаго благоустройства и порядка (ст. 48 тамъ же). Полиціи принадлежитъ наблюденіе за золотыми промыслами (ст. 681 п. 38 Общ. Учрежд. Губернск.) и за способами расплаты съ рабочими (п. 42 тамъ же). Что касается санитарнаго состоянія фабрикъ, заводовъ и другихъ промышленныхъ заведеній, то Губернскому Земскому Собра-

нію принадлежитъ право изданія обязательныхъ постановленій (ст. 108 п. 6 Полож.; ст. 75 пр. Уст. о Пром.).

Надзоръ за исполненіемъ правилъ 15 ноября 1906 г. объ обезпеченіи нормальнаго отдыха служащихъ въ торговыхъ заведеніяхъ, складахъ, конторахъ и ремесленныхъ заведеніяхъ принадлежитъ земскимъ, и городскимъ Управамъ и участковымъ попечителямъ, избираемымъ земскими Собраніями (ст. 113 Полож. о Земск. Учрежд.) и городскими собраниямъ (ст. 112 Город. Полож.) по принадлежности, а равно полиціи (Собр. Узак. 19 ноябр. 1906 г. № 270 ст. 1894 п. 11 ст. 1894 п. 7).

Торгово-промышленный оборотъ покоится на кредитѣ, и потому охрана его должна составлять особую заботу общественной власти. Всѣ дѣла, до кредитной части относящіяся, принадлежатъ къ предметамъ вѣдомства Особенной Канцеляріи по Кредитной части Министерства Финансовъ (ст. 594 Учр. Мин. по прод. 1902 г.). Въ дѣятельность кредитныхъ установленій вносятся различныя ограниченія. Такъ напр. имъ запрещается пріобрѣтеніе недвижимостей, кромѣ какъ для собственнаго помѣщенія (Уставъ Кредитн. Разд. X ст. 7 изд. 1903 г.). Банкамъ воспрещается учетъ векселей съ одной подписью; а если допускается, то по усмотрѣнію Министра Финансовъ, подъ условіемъ соблюденія особыхъ правилъ и въ особыхъ случаяхъ (ст. 9). Банкирскимъ заведеніямъ запрещается пользованіе внесенными въ обезпеченіе кредитовъ цѣнными бумагами безъ согласія вносителей (ст. 10). Пріемъ цѣнныхъ бумагъ обязываетъ къ выдачѣ подробныхъ документовъ, удостоверяющихъ пріемъ и запись въ особую книгу (ст. 11, 12). Коммерческимъ банкамъ указаны предѣлы бланковыхъ кредитовъ (ст. 19), наименьшій размѣръ наличныхъ суммъ въ кассѣ (ст. 20), сумма обязательствъ (ст. 21), размѣръ открываемаго кліенту кредита (ст. 23), обязательность выдачи именныхъ билетовъ вкладчикамъ (ст. 22), совершеніе закладныхъ крѣпостей съ соблюденіемъ опредѣленныхъ условій (ст. 24), обя-

зательность составленія запаснаго капитала и храненія одной трети его въ Конторахъ или Отдѣленіяхъ Государственнаго Банка (ст. 30). Въ виду такихъ ограниченій дѣятельности банкирскихъ установленій неизбѣженъ надзоръ и контроль (ст. 35) и даже ревизія банковъ. Правительственная ревизія акціонернаго банка назначается по постановленію общаго собранія акціонеровъ, или по требованію меньшинства членовъ общаго собранія, когда это меньшинство располагаетъ не менѣ одной десятой числа наличныхъ голосовъ и владѣтъ акціями на сумму не менѣ одной двадцатой части складочнаго капитала банка (ст. 33). Министру Финансовъ предоставляется назначать правительственную ревизію и въ тѣхъ случаяхъ, когда внѣ общаго собранія возбуждено будетъ о назначеніи ревизіи подкрѣпленное надлежащими данными ходатайство со стороны акціонеровъ, владѣющихъ акціями на означенную въ ст. 33 сумму (ст. 34). Правительственная ревизія можетъ быть назначена и въ томъ случаѣ, когда наступаютъ условія для ликвидаціи кредитнаго установленія и когда, въ виду несоблюденія установленныхъ на случаѣ ликвидаціи правилъ, владѣльцы акцій, представляющіе въ совокупности не менѣ одной двадцатой доли капитала или члены общества взаимнаго кредита или пайщики ссудо-сберегательнаго товарищества, составляющіе не менѣ одной десятой части всѣхъ членовъ или пайщиковъ, представляютъ о томъ ходатайство (ст. 119). Наконецъ судъ предварительнаго установленія несостоятельности кредитнаго установленія можетъ найти необходимымъ разслѣдованіе дѣла, и тогда назначается ревизія, результаты которой сообщаются суду (ст. 141—142). Правительственная ревизія банковъ производится на основаніи инструкціи, утвержденной Министромъ Финансовъ, съ отнесеніемъ расходовъ по ревизіи на счетъ банка (ст. 33). О результатахъ ея доводится до свѣдѣнія Министра и сообщается общему собранію акціонеровъ (ст. 33). Объ обязанности кредитныхъ установленій публиковать свои балансы и

отчеты уже было сказано. Здѣсь можно лишь прибавить, что Министру Финансовъ предоставлено требовать по поводу балансовъ надлежащія объясненія (ст. 14). Министръ Финансовъ можетъ назначать ревизіи учрежденій мелкаго кредита по предварительному соглашенію съ Министромъ Внутреннихъ Дѣлъ или Военнымъ, по принадлежности, относительно сельскихъ, волостныхъ или станичныхъ банковъ и кассъ (ст. 109).

Что касается въ частности банкирскихъ заведеній и мѣняльныхъ лавокъ, то по ст. 140¹ Зак. Гражд. изд. 1900 г. запрещаются сдѣлки по покупкѣ и продажѣ на срокъ золотой валюты, тратъ и тому подобныхъ цѣнностей, писанныхъ на золотую валюту, совершаемыя исключительно съ цѣлью полученія разницы между курсомъ валюты, условленнымъ и дѣйствительнымъ на какой либо назначенный ими срокъ, а также сдѣлки по покупкѣ и продажѣ золотой валюты и упомянутыхъ цѣнностей, извѣстныхъ подъ именемъ сдѣлокъ съ преміями, стеллажей и сдѣлокъ съ правомъ до требованія или кратныхъ. Министру Финансовъ предоставляется право по производствѣ разслѣдованія воспрещать банкирскимъ заведеніямъ продажу билетовъ выигрышныхъ займовъ съ разсрочкою платежа: перезалогъ процентныхъ бумагъ, подъ которыя выданы ссуды въ суммѣ высшей противъ размѣра выданныхъ ссудъ; пріемъ вкладовъ на храненіе, на текущій счетъ и на обращеніе изъ процентовъ, а равно открытіе кредитовъ подъ обезпеченіе (спеціальныхъ текущихъ счетовъ), подъ какимъ бы видомъ и наименованіемъ сии операціи ни производились (ст. 179 Разд. X Уст. Кр. 1903 г., см. и ст. 110). Содержателямъ банкирскихъ конторъ и мѣняльныхъ лавокъ воспрещается хранить въ конторахъ или лавкахъ купоны, теченіе процентовъ по коимъ еще не началось, отдѣленными отъ правительственныхъ или частныхъ процентныхъ бумагъ или отъ листовъ, въ составъ которыхъ сии купоны были изданы — подъ страхомъ денеж-

наго взысканія въ первый разъ отъ ста до пятисотъ рублей, во второй разъ—отъ двухсотъ до тысячи рублей, а въ третій разъ—сверхъ денежнаго взысканія отъ трехсотъ до тысячи пятисотъ рублей—закрытію принадлежащихъ имъ банкирскихъ конторъ и мѣняльныхъ лавокъ и лишенію права содержать оныя (ст. 1174² Улож. о Наказ.).

Въ интересахъ предупрежденія ростовщичества законъ принимаетъ особыя мѣры. На обязанность полиціи возлагается, чтобы вредные ростовщики и лихоимцы, какъ сущіе хищники, были строжайше преслѣдуемы (ст. 249 Уст. о Пред. и Пр.; ст. 608 нов. уг. ул.). Ссудныя кассы открываются, видѣли мы, съ особаго каждый разъ разрѣшенія. Въ обезпеченіе правильности дѣйствій онѣ обязаны представлять залогъ въ размѣрѣ отъ одной тысячи до семи (ст. 253—255 тамъ же). Каждая ссудная касса должна быть снабжена съ наружной стороны вывѣской. Во внутреннемъ помѣщеніи кассы на видномъ мѣстѣ должны быть выставлены напечатанныя крупнымъ шрифтомъ правила и обозначены размѣры: 1) взимаемаго помѣсячно роста по ссудамъ, и 2) платежей за храненіе закладовъ. Размѣръ сей не можетъ быть измѣняемъ въ теченіе сутокъ (ст. 256 тамъ же). По особымъ формамъ содержатели кассъ ведутъ книги закладовъ и продажъ (ст. 257 тамъ же и ст. 1 прилож. къ ст. 1663 Зак. Гражд. изд. 1900 г.), которыя ревизуются не менѣе одного раза въ годъ особыми депутаціями, состоящими изъ трехъ лицъ, избираемыхъ мѣстною Городскою Думою, одного лица по назначенію полицейскаго начальства. Сверхъ того полицейскому началству и прокурорскому надзору предоставляется право требовать отъ депутаціи во всякое время внезапной ревизіи книгъ того или другого изъ содержателей ссудныхъ кассъ. Въ случаѣ обнаруженія злоупотребленій или отступленій отъ установленныхъ въ законѣ правилъ, лица виновныя немедленно привлекаются къ отвѣтственности (ст. 258 Уст. о Предупр. и Пресѣч.) по ст. 992¹ слл. Улож. о Наказ., угрожающимъ

денежнымъ штрафомъ до ста рублей и лишеніемъ на всегда права содержать ссудныя кассы.

Ближайшее наблюденіе за кредитными товариществами, подъ общимъ руководствомъ Государственнаго Банка и подлежащихъ мѣстныхъ его учреждений, принадлежитъ въ порядкѣ, указанномъ ст. 19 и прим. къ ней Устава сего Банка, агентамъ Банка и ихъ помощникамъ, а также другимъ чинамъ мѣстныхъ учреждений Банка—инспекторамъ кредитныхъ обществъ (ст. 112 Разд. X Уст. Кр. изд. 1903 г.). На нихъ возлагается: 1) ревизія кассы, отчетности и дѣлопроизводства товарищества и 2) наблюденіе за исполненіемъ ими требованій закона и устава. Въ случаѣ обнаруженія инспекторомъ безпорядковъ или злоупотребленій въ дѣлопроизводствѣ и счетоводствѣ кредитнаго товарищества, онъ можетъ временно удалять отъ должности лицъ, завѣдывающихъ дѣлами, принимая вмѣстѣ съ тѣмъ мѣры къ обезпеченію безостановочнаго теченія сихъ дѣлъ (ст. 113).

Справочныя конторы о кредитоспособности торговцевъ, промышленниковъ и торгово-промышленныхъ предпріятій могутъ выдавать справки, которыя должны касаться исключительно коммерческой кредитоспособности и заключать лишь относящаяся до этого предмета обстоятельство. Правила 3 января 1906 г. (Собр. Узак. 1906 г. № 2) предписываютъ владельцамъ конторъ при выдачѣ справокъ оставлять при дѣлахъ конторъ копии съ выданныхъ свѣдѣній, которыя должны быть хранимы въ теченіе десяти лѣтъ. Конторы обязаны представлять Отдѣлу Торговли инструкціи своего дѣлопроизводства и формы денежныхъ книгъ, а въ началѣ каждаго года—свѣдѣнія о числѣ выданныхъ справокъ въ истекшемъ году, съ распредѣленіемъ ихъ по родамъ торговли и промышленности и по отдѣльнымъ пунктамъ Имперіи безъ наименованія обращающихся къ нимъ за справками лицъ и фирмъ. Въ обезпеченіе исполненія установленныхъ правилъ законъ предоставляетъ Министру Торговли и Промышленно-

сти по соглашенію съ Министромъ Внутреннихъ Дѣлъ назначать ревизію дѣлопроизводства конторъ, и въ случаѣ обнаруженія злоупотребленія конторы могутъ быть закрыты (Выс. утв. мн. Г. С. 9 мая 1905 г. Собр. Узак. 1905 г. № 112).

Съ большою подробностью нормируется дѣятельность страховыхъ обществъ, которымъ ввѣряются преміи—взносы для образованія капитала, идущаго на удовлетвореніе убытковъ отдѣльныхъ страхователей. Для надзора за дѣятельностью страховыхъ учрежденій и обществъ при Хозяйственномъ Департаментѣ Министерства Внутреннихъ Дѣлъ состоитъ Страховой Комитетъ (ст. 1 прилож. къ ст. 363 прим. Учрежд. Минист. по прод. 1902 г.). Дѣлопроизводство Комитета возлагается на особый въ составѣ Департамента Страховой Отдѣлъ (ст. 9). Къ обязанностямъ Комитета относится наблюдение за исполненіемъ правилъ и законовъ, за сохранностью принадлежащихъ страховымъ учрежденіямъ капиталовъ, разсмотрѣніе отчетовъ и назначеніе ревизій. Къ его же обязанности относится разсмотрѣніе проектовъ уставовъ страховыхъ обществъ, предварительное разсмотрѣніе полисныхъ условий, разсмотрѣніе предположеній объ организаціонныхъ расходахъ, подлежащихъ покрытію изъ основного капитала, разсмотрѣніе таблицъ по страхованію жизни, установленіе формъ отчетовъ, постановленіе о закрытіи страховыхъ обществъ въ случаяхъ предусмотрѣнныхъ Зак. Гражд. и уставами, а также участіе въ ликвидаціи дѣлъ сихъ обществъ (ст. 11. тамъ же).

Страховыя общества представляютъ ежегодно Страховому Комитету свои отчеты, балансы и статистическія вѣдомости. Частныя страховыя общества имѣютъ право израсходовать на первоначальное устройство предпріятія не свыше десяти процентовъ основного капитала. Израсходованная на этотъ предметъ сумма погашается въ теченіе не болѣе десяти лѣтъ (ст. 2 прил. къ ст. 2200 пр. 1 Зак. Гр.). Законъ указываетъ тѣ основанія, по которымъ должно производится отчисленіе

резерва (ст. 3). Въ своихъ объявленіяхъ русскія страховыя общества не имѣютъ права указывать на капиталы, находящіеся за границей (ст. 5). Законъ говоритъ о томъ, какъ должны быть помѣщаемы резервы премій и дивидендный капиталъ (ст. 1 прилож. II), сколько можетъ быть обращено изъ основного капитала въ наличныя деньги, организаціонные расходы, движимое имущество и счета дебиторовъ (ст. 4), какъ и гдѣ должны быть хранимы наличныя деньги, цѣнныя бумаги и документы (ст. 5). Въ законѣ опредѣляются и условія выдачи ссудъ подъ закладъ цѣнныхъ бумагъ, срокъ, а также размѣръ ссудъ ихъ (ст. 7—9), указывается та доля капитала, которая можетъ быть помѣщена въ городскія недвижимости и ссуды подъ залогъ городскихъ домовъ (ст. 13). Законъ опредѣляетъ условія приобрѣтенія недвижимости, характеръ построекъ, воздвигаемыхъ на пусто-порожней землѣ и обязываетъ общество къ застрахованію своихъ строеній (ст. 14-16). Что касается операцій выдачи ссудъ подъ залогъ городскихъ домовъ, то законъ и здѣсь даетъ подробныя предписанія въ интересахъ гарантірованія капиталовъ страхового общества (ст. 19-25).

Страховыя общества подлежатъ ревизіи, назначаемой Страховымъ Комитетомъ по собственному усмотрѣнію или вслѣдствіе заявленій акціонеровъ и страхователей (ст. 6 прилож. I къ ст. 2200 прим. 1 Зак. Гражд.). Ревизія производится членомъ или старшимъ ревизоромъ и заключается въ повѣркѣ наличности денежныхъ средствъ общества и способа ихъ помѣщенія, а также правильности отчисленія резервовъ премій. Если при этомъ окажется, что основной капиталъ и резервы премій не покрываются принадлежащими обществу процентными бумагами, недвижимымъ имуществомъ и ссудами, выданными подъ обезпеченіе процентныхъ бумагъ и полисовъ по страхованію жизни, то производящія ревизію лица входятъ также въ разсмотрѣніе счетовъ дебиторовъ и въ этихъ случаяхъ имѣютъ право требовать предъявленія имъ: 1) всѣхъ

данныхъ, свидѣтельствующихъ о состояніи кассы общества, 2) главной книги и 3) счетовъ дебиторовъ и агентовъ общества (ст. 8 прилож. I къ ст. 2200 прим. 1).

Такова практика контроля и надзора за дѣятельностью торгово-промышленныхъ заведеній, осуществляемая нормами частного права, полицейскаго, финансоваго и уголовнаго. Новое уголовное уложеніе объединило уголовныя нормы этого порядка въ особую главу шестнадцатую (ст. 310—363), къ которой примыкаютъ ст. 382, 433, 533, 617 и др., также пригодныя для цѣлей надзора за промыслами и торговлей.

6. Передача и переходъ по наслѣдству торгово-промышленныхъ заведеній.

Торгово-промышленное заведеніе можетъ быть предметомъ сдѣлки между живыми и можетъ переходить по наслѣдству. Только въ моментъ перехода заведенія изъ однѣхъ рукъ въ другія да еще въ моментъ отвѣтственности собственника заведенія по долгамъ можно говорить о заведеніи (предпріятіи), какъ самостоятельномъ объектѣ оборота. Какъ уже было отмѣчено, тенденція оборота въ этомъ смыслѣ объясняется во первыхъ потребностями болѣе легкой и быстрой передачи заведеній, а также потребностями разграниченія договъ частныхъ отъ торговыхъ, стремленіемъ къ установленію связи долговъ торговыхъ съ заведеніемъ (предпріятіемъ). Во вторыхъ тенденція оборота трактовать заведеніе (предпріятіе) за самостоятельный объектъ объясняется желаніемъ сохранить жизнь и дѣятельность заведенія въ переходный періодъ между смертью собственника и вступленіемъ въ наслѣдство его преемниковъ. Посмотримъ, насколько же эти тенденціи получили реальное выраженіе въ правѣ.

Какъ уже было замѣчено, торгово-промышленное заведеніе не представляетъ собой такого замкнутаго комплекса,

чтобы отъ него нельзя было отнять ни одного элемента, или чтобы при передачѣ заведенія и предпріятія тѣмъ самымъ передавались всѣ отдѣльныя части его. Продажа и отдача въ аренду заведенія вполне возможна и по дѣйствующему праву допустима (ст. 63, 84 Уст. о Пр.; 412 Уст. о Прям. Налог., ст. 17 Полож. о Тракт. Пром. изд. 1902 г.), что признаетъ и судебная практика (опр. 4 Деп. 1894 г. № 433 Гребн. и Добр. № 631, касс. рѣш. 1876 г. № 449). Но ни законъ, ни практика съ достаточной опредѣленностью и полнотой не опредѣляютъ, что именно переходитъ съ заведеніемъ отъ прежняго владѣльца къ новому.

Что касается прежде всего фирмы, то хотя передача ея вмѣстѣ съ заведеніемъ считается возможной (2 Об. с. 1890 г. № 79. Носенко. Уст. Т. 1904 г. ст. 62 § 3), но отнюдь не предполагается сама собой, такъ какъ по основному принципу фирма считается принадлежащей лицу до тѣхъ поръ, пока не доказанно противное (опр. 4 Деп. 1892 г. № 191. Гребн. № 35). Т. о. для отчужденія фирмы вмѣстѣ съ отчужденіемъ заведенія требуется особое соглашеніе, для котораго не предписано никакой формы (ср. опр. 4 Деп. 1891 г. Гребнеръ № 34). При этомъ соглашеніе объ отчужденіи фирмы должно находиться въ извѣстномъ соотношеніи къ отчужденію самаго заведенія; а именно, если заведеніе отдается лишь въ аренду, то и фирма считается переданной во временное пользованіе (опр. 4 Деп. 1890 г. № 871. Гребн. № 36), еслибы даже собственникъ фирмы, уступая другому лицу право пользованія ею, не оговорилъ, что право собственности на фирму остается за нимъ (опр. 1892 № 191. Гребн. № 35). Какъ уже было замѣчено, переходъ фирмы съ предпріятіемъ не рѣдко и даже обычно влечетъ за собой соотвѣтствующую прибавку въ фирмѣ. Онъ во всякомъ случаѣ не долженъ быть тайнымъ въ интересахъ самого отчуждающаго фирму.

Подобно фирмѣ можетъ быть передано въ случаѣ отчужденія или отдачи въ аренду промышленнаго или торговаго

заведенія (предпріятія) и право пользованія товарнымъ знакомъ (ст. 15 закона 26 февраля 1896 г.). Возможна передача съ заведеніемъ и вывѣски, какой пользовался прежній владѣлецъ заведенія. Но не представляется вполнѣ безспорнымъ возможность передачи съ товарнымъ знакомъ и съ вывѣской права обозначенія на нихъ наградъ, полученныхъ прежнимъ владѣльцемъ заведенія. Сенатъ въ двухъ разныхъ дѣлахъ имѣлъ случай высказаться по этому вопросу. Кассационный Гражданск. Департаментъ полагаетъ, что при выдачѣ наградъ на промышленныхъ выставкахъ на имя владѣльца промышленной фирмы, въ отличіе отъ тѣхъ, которыя въ особыхъ случаяхъ выдаются исключительно за личныя заслуги, принимаются въ соображеніе не личныя качества того или другого случайнаго владѣльца промышленной фирмы, стоящаго во главѣ ея въ данный моментъ, а успѣхи ея промышленнаго предпріятія, которые, не смотря на смѣну владѣльцевъ фирмы и различіе въ ихъ способностяхъ, обыкновенно не утрачиваются. Въ виду этого Сенатъ не считаетъ возможнымъ отвергать преемственность почетныхъ наградъ при переходѣ промышленной фирмы къ новому владѣльцу вмѣстѣ съ предпріятіемъ (рѣш. 1898 г. № 17). Во 2 Общемъ Собраніи Сената (1890 года. № 79. Носенко. Уст. Торг. 1904 г. ст. 62 § 3) высказанъ былъ взглядъ, что право употребленія государственнаго герба на вывѣскахъ и издѣліяхъ, равно какъ и всѣ другія награды, назначаемыя промышленникамъ и фабрикантамъ за вырабатываемыя ими издѣлія, составляетъ личное достояніе того, кому оно было даровано, а потому и не можетъ быть предметомъ гражданскаго оборота, относясь къ области публичнаго права. Что касается дѣйствующаго законодательства, то оно различаетъ почетныя награды какъ такія, которыя способны къ переходу, отъ другихъ, имѣющихъ чисто личный характеръ. Такъ по поводу передачи товарныхъ знаковъ вмѣстѣ съ передачей заведенія законъ 26 февраля 1896 г. говоритъ что новый

владѣлецъ можетъ быть лишенъ права обозначенія на товарныхъ знакахъ наградъ и почетныхъ наименованій, полученныхъ прежнимъ владѣльцемъ, но не иначе, какъ по постановленію Совѣта Торговли и Мануфактуръ, по соглашенію, въ потребныхъ случаяхъ съ подлежащими вѣдомствами (ст. 16).

Купеческія книги составляютъ принадлежность торгово-промышленнаго заведенія. Но это безспорно лишь до тѣхъ поръ, пока не произошло смѣны владѣльцевъ. Такъ когда законъ говоритъ объ обязанности сохраненія книгъ (ст. 689, 690 Уст. Торг. изд. 1903 г.), то приурочиваетъ эту обязанность не къ владѣльцу заведенія, а къ хозяину книгъ, ничего не говоря о томъ, что такимъ хозяиномъ будетъ каждый владѣлецъ заведенія. Законъ не даетъ основаній для установленія презумціи перехода права на книги съ переходомъ права на заведеніе, и уже во всякомъ случаѣ стороны не могутъ быть лишены возможности согласиться о томъ, что бы книги оставались у прежняго владѣльца заведенія.

Наиболѣе спорнымъ и важнымъ представляется вопросъ о томъ, переходятъ ли на новаго владѣльца заведенія долги и требованія прежняго хозяина. Съ одной стороны интересы кредиторовъ бывшаго владѣльца заведенія какъ будто бы требуютъ, чтобы ихъ претензіи перешли къ новому владѣльцу заведенія, являющагося наилучшей гарантіей для нихъ: торговые долги должны быть удовлетворены изъ торговаго имущества. Но возможна и другая точка зрѣнія: сама собой предполагаемая связь торговыхъ долговъ съ торговымъ имуществомъ какъ будто бы лишаетъ возможности искать удовлетворенія торговыхъ требованій на личномъ имуществѣ владѣльца заведенія. Сказанное сомнѣніе имѣетъ особенно большое значеніе, когда идетъ рѣчь о раздѣльности имущества товарищества отъ имущества товарищей. Неудивительно поэтому, что вопросъ о переходѣ долговъ и требованій вмѣстѣ съ переходомъ заведенія не рѣшается съ полной послѣдовательностью. Тѣмъ болѣе, что къ сказаннымъ сомнѣніямъ при-

соединяется и соображеніе объ интересахъ кредиторовъ, для которыхъ не безразлично, кто является ихъ должникомъ. Вотъ почему вопросъ о переходѣ требованій и долговъ вмѣстѣ съ переходомъ заведенія является столь спорнымъ. Дѣйствующее законодательство не даетъ основаній къ установленію презумпціи перехода долговъ и требованій въ случаѣ, если между сторонами не состоялось соответствующаго соглашенія. Разъ такое соглашеніе состоялось, переходъ требованій совершается не иначе, какъ въ формѣ уступки. Въ германскомъ торг. улож. 1907 г. изъ этого общаго правила сдѣлано исключеніе на случай перехода предпріятія на новаго владѣльца съ прежней фирмой, когда переходъ требованія на новаго владѣльца заведенія происходитъ въ силу самаго закона (§ 25).

Что касается долговъ, лежащихъ на прежнемъ владѣлцѣ заведенія, то переходъ ихъ на новаго владѣльца тѣмъ болѣе требуетъ не только соглашенія между владѣльцами предпріятія-бывшаго и новаго, но и согласія со стороны кредитора. Обязательственныя отношенія договаривающихся сторонъ по толкованію Сената не должны заключать въ себѣ условій для третьихъ лицъ, умаляющихъ ихъ права; всѣ подобныя условія, сохраняя свою силу въ отношеніи участниковъ договора, не дѣйствительны въ отношеніи третьихъ лицъ, интересы коихъ они затрагиваютъ невыгоднымъ образомъ. Посему и если при переуступкѣ фирмы продавецъ ея не принялъ мѣръ къ тому, чтобы переходъ права пользованія фирмой сталъ извѣстенъ среди лицъ, находившихся съ нимъ въ торговыхъ отношеніяхъ, то контрагентъ фирмы, сдавшій товаръ въ магазинъ ея и получившій квитанціи на бланкѣ фирмы, вправѣ предполагать, что онъ имѣетъ дѣло съ хозяиномъ (прежнимъ) фирмы (Носенко. Уст. Торг. 1904 г. ст. 62 § 6.). Дѣйствующее законодательство не даетъ указаній на то, въ какой формѣ должно быть выражено согласіе кредитора на перемѣну должника. Въ виду обыкновений торгово-промышленнаго оборота дѣлать заявленія въ формѣ цир-

куляровъ, газетныхъ объявленій и т. п., можно признать, что если кредиторъ, имѣющій возможность ознакомиться съ соответствующими заявленіями должника, не возражалъ противъ перехода долга съ прежняго владѣльца заведенія на новаго, то можно считать его согласившимся на такой переходъ. Въ германскомъ торг. улож. и на этотъ случай имѣется исключеніе изъ общаго правила: именно при переходѣ предпріятія къ новому владѣльцу подъ прежней фирмой для новаго владѣльца возникаетъ обязанность отвѣчать за долги прежняго. Т. о. въ этомъ случаѣ не требуется перевода долга хотя бы даже въ формѣ оповѣщенія циркуляромъ. Если же кто нибудь вступаетъ въ дѣло въ качествѣ лично отвѣтственнаго товарища или какъ командитистъ, то товарищество отвѣчаетъ за долги прежняго единоличнаго владѣльца предпріятія даже и въ томъ случаѣ, если предпріятіе продолжается подъ другой фирмой (§ 28). Стороны могутъ устранить дѣйствіе § 25 и 28, но лишь подъ условіемъ занесенія въ реестръ. Принципъ § 25 имѣетъ примѣненіе и къ случаю перехода предпріятія по наслѣдству: наслѣдники въ силу самаго закона отвѣчаютъ за долги прежняго владѣльца предпріятія (§ 27). Но переводъ торговыхъ долговъ съ прежняго владѣльца заведенія на новаго не отождествляютъ съ переходомъ обязанности по гражданскому праву; прежній владѣлецъ долженъ былъ бы оставаться отвѣтственнымъ предъ своимъ кредиторомъ на тотъ случай, если новый владѣлецъ окажется неисправнымъ въ принятыхъ имъ на себя обязательствахъ.

Сдѣлка по передачѣ торгово-промышленнаго заведенія нерѣдко сопровождается договоромъ, въ силу котораго прежній владѣлецъ обязывается въ теченіе опредѣленнаго времени воздерживаться отъ конкуренціи новому владѣльцу открытіемъ однородной торговли или промысла (рѣш. С.-П.Б. 1874 г. № 36).

На случай смерти владѣльца торгово-промышленнаго заведенія установленъ рядъ нормъ, главной цѣлью которыхъ

является гарантія интересовъ кредиторовъ умершаго. Здѣсь возможно нѣсколько случаевъ.

Если при смерти лица, производившаго торговлю, открываются закономъ опредѣленные признаки несостоятельности, и сія несостоятельность будетъ объявлена судомъ, то наслѣдованіе не имѣетъ мѣста (ст. 12 прилож. къ ст. 1238 прим. 1 Зак. Гражд.). Тоже самое, если на владѣльца фабрики или мануфактурнаго заведенія при жизни его предъявлены были ко взысканію долговья претензіи, превышающія его капиталъ, то и въ этомъ случаѣ надлежитъ руководствоваться правилами о торговой несостоятельности (ст. 1238 п. 4 Зак. Гр.)

Если же нѣтъ признаковъ несостоятельности, въ такомъ случаѣ открывается наслѣдованіе. При этомъ различаются слѣдующіе случаи. Во первыхъ, предположимъ, что наслѣдники всѣ на лицо и всѣ они совершеннолѣтніе, спора на право наслѣдства не предъявлено; въ такомъ случаѣ они вступаютъ въ права хозяина на общемъ основаніи, и всѣ заведенія умершаго, равно какъ и все прочее его движимое и недвижимое имѣніе поступаетъ въ полное ихъ распоряженіе (ст. 20 прилож. и п. 1 ст. 1238). Но налично остающіеся наслѣдники (по закону или по завѣщанію) при смерти такого лица, которое вело торговлю не однимъ своимъ собственнымъ капиталомъ, но съ займомъ и кредитомъ отъ другихъ, обязаны не далѣе трехъ дней послѣ смерти въ присутствіи полиціи, а внѣ городовъ—при хозяинѣ дома и двухъ постороннихъ безпорочнаго поведенія произвести опись книгамъ, документамъ, деньгамъ и векселямъ. Разсмотрѣвъ всѣ документы, количество имѣнія и долговъ не далѣе, какъ чрезъ мѣсяцъ, наслѣдники должны объявить результаты изслѣдованія полиціи или суду и сообщить, вступаютъ ли они въ наслѣдство, или же платежа долговъ не принимаютъ совершенно или до дальнѣйшихъ справокъ (ст. 7 прилож. къ ст. 1238).

Во вторыхъ предполагается, что всѣ наслѣдники, или хотя нѣкоторые изъ нихъ—малолѣтніе; въ такомъ случаѣ къ

нимъ назначается опека, которая вмѣстѣ съ имѣющимися совершеннолѣтними наслѣдниками вступаетъ въ права своихъ частей (ст. 17 прилож. и п. 2 ст. 1238). По вступленіи въ наслѣдство наслѣдники и опекуны могутъ по обоюдному согласію съ оставшимися товарищами произвести выдѣлъ, раздѣлъ или продолженіе торговаго предпріятія на прежнемъ или новомъ основаніи (ст. 18 прилож. къ ст. 1238). При этомъ, пока опека или отсутствовавшіе наслѣдники вступятъ въ свои права, дѣятельность торгово-промышленнаго заведенія по предоставленію суда продолжается подъ руководствомъ оставшагося товарища, буде предпріятіе было товарищеское, или подъ руководствомъ главнаго или старшаго конторщика, или приказчика подъ надзоромъ совершеннолѣтнаго наслѣдника или старшаго родственника. Но продолженіе дѣла допустимо лишь въ томъ случаѣ, если книги заведенія окажутся въ исправности. Въ семъ случаѣ дѣятельность означенныхъ лицъ должна заключаться лишь въ ликвидаціи текущихъ дѣлъ безъ вступленія въ новыя дѣла (ст. 13, 14, 20 прилож. и п. 2 ст. 1238). Въ видахъ такого продолженія дѣлъ законъ предписываетъ всѣмъ служившимъ въ фабричномъ и мануфактурномъ заведеніи и въ торговомъ предпріятіи конторщикамъ, приказчикамъ и артельщикамъ оставаться при своихъ должностяхъ впредь до представленія каждымъ по своей части надлежащихъ отчетовъ (ст. 19 прилож. и п. 3 ст. 1238). Если же книги умершаго окажутся въ безпорядкѣ, который лишаетъ возможности вывести балансъ и опредѣлить массу его имущества, а равно если кредиторы, по случаю безпорядка книгъ, войдутъ съ изъясненіемъ сомнѣній на счетъ состоятельности оставшихся дѣлъ, то предпріятіе освидѣтельствуется двумя членами суда. Если оно окажется несостоятельнымъ, поступаютъ на основаніи ст. 384 Уст. Суд. Т. (изд. 1903 г.), въ противномъ случаѣ предоставляется безостановочное продолженіе хода торговаго предпріятія (ст. 16 прил. къ ст. 1238).

Такое ходъ дѣла, когда имѣются на лицо малолѣтніе

наслѣдники или, если отсутствуют всѣ или нѣкоторые совершеннолѣтніе наслѣдники; но при этомъ никакого спора и никакихъ сомнѣній относительно положенія имущества умершаго нѣтъ.

Иной оборотъ принимаетъ дѣло въ томъ случаѣ, когда у умершаго имѣются кредиторы, которыхъ нѣтъ на лицо или которые заявятъ въ судъ свои иски и то, что наслѣдниковъ на лицо они не видятъ, или что тѣ ихъ не удовлетворяютъ, имущество же умершаго и книги остаются безъ описи.

Если есть на лицо наслѣдники, но нѣтъ кредиторовъ, то судъ публикуетъ о смерти торговаго лица, и, опечатавъ книги и имѣніе, оставляетъ на рукахъ наслѣдниковъ, ежели они не отрекутся или на нихъ нѣтъ подозрѣнія; а въ противномъ случаѣ имѣніе и книги подъ печатью наслѣдниковъ и суда и по описи хранятся до явки кредиторовъ, по явкѣ же ихъ учреждается конкурсное управление (ст. 5, 8). Если по публикаціямъ явятся наслѣдники и сейчасъ удовлетворятъ кредиторовъ, имѣніе распечатывается и отдается въ ихъ распоряженіе. Но наслѣдники могутъ испросить время для того, чтобы осмотрѣться, и тогда имъ дается мѣсячный срокъ, при этомъ они допускаются къ осмотру имѣнія и книгъ умершаго въ присутствіи кредиторовъ. Когда по разсмотрѣніи они вступятъ въ наслѣдство и долги платить письменно обяжутся, въ такомъ случаѣ имѣніе распечатывается, и наслѣдники обязываются отвѣтствовать за всѣ долги умершаго наслѣдственнымъ и своимъ собственнымъ имѣніемъ и платить всѣ пошлины и штрафы. Но въ случаѣ, когда наслѣдники воспользовались правомъ мѣсячнаго ознакомленія съ положеніемъ дѣлъ, то за такую привелегію (*beneficium inventarii*) ихъ права умаляются въ томъ отношеніи, что кредиторы имѣютъ право не повѣрять имъ (ст. 4).

Напротивъ того, если нѣтъ наслѣдниковъ, но имѣются на лицо кредиторы, то при кредиторахъ производится опись и опечатаніе имущества умершаго въ тотъ самый день, когда

поступила отъ нихъ просьба въ присутственное мѣсто. Между тѣмъ производится троекратная публикація съ цѣлью оповѣщенія наслѣдниковъ и другихъ кредиторовъ, буде таковыя имѣются. Если въ публикаціи назначенъ будетъ самый дальній полуторагодовой срокъ, а между тѣмъ есть послѣ умершаго или соберется изъ долговъ его съ другихъ наличная сумма, то она раздѣляется въ платежъ всѣхъ кредиторскихъ исковъ, если долги не подвержены сомнѣнію и если со дня публикаціи прошло уже девять мѣсяцевъ; вещественное же имущество сохраняется до истеченія всего назначеннаго въ публикаціи срока (ст. 2, ср. ст. 1 прил. къ ст. 1238 прил. 1). Если по публикаціямъ наслѣдники не явятся или явившись отрекутся отъ платежа долговъ, или если пожелаютъ вступить въ наслѣдство, но кредиторы имъ не повѣрятъ, то такія обстоятельства считаются по закону признаками несостоятельности, и все имѣніе поступаетъ въ конкурсное управленіе (ст. 5). Если при этомъ наслѣдники, не вступившіе въ наслѣдство, обличены будутъ въ присвоеніи или утайкѣ капитала или имѣнія умершаго или въ уничтоженіи конторскихъ книгъ, то все присвоенное и утаенное обращается въ составъ имущества несостоятельнаго, а виновные предаются суду и подвергаются наказанію, опредѣленному за подлогъ (ст. 11).

Когда всѣ долги заплачены, а имѣнія еще осталось, наслѣдники же въ положенный срокъ не явились, имѣніе поступаетъ въ опекуное управленіе и по истеченіи десяти лѣтъ продается съ публичнаго торга съ обращеніемъ вырученныхъ денегъ въ приказъ общественнаго призрѣнія (ст. 6).

7. Прекращеніе дѣятельности торгово-промышленнаго заведенія.

а) Ликвидация.

Ликвидацией называется такая дѣятельность владѣльца торгового-промышленнаго заведенія или особыхъ ликвидаторовъ,

которая имѣетъ цѣлью привести къ концу все предпріятіе или по крайней мѣрѣ сократить его. Иногда говорятъ о ликвидаціи, совершаемой путемъ передачи дѣла другому лицу на ходу; но очевидно, что здѣсь терминъ употребляется не въ надлежащемъ смыслѣ.

Въ дѣйствующемъ законодательствѣ нѣтъ общихъ правилъ, которыми можно было бы руководствоваться при совершеніи ликвидаціи. Что касается единоличныхъ предпріятій, то въ законѣ имѣются лишь указанія на отдѣльные случаи ликвидаціи. Такъ въ предупрежденіе конкурса заимодавцы и должникъ въ видѣ частной и домашней сдѣлки могутъ условиться о разсрочкѣ долговъ съ предоставленіемъ нѣсколькимъ изъ заимодавцевъ принять участіе въ управленіи его дѣлами. Управление это объемлетъ только прежнія дѣла должника; въ новыя же дѣла онъ, состоя подъ такимъ надзоромъ, вступать не можетъ (ст. 392, 393 Уст. Судопр. Торг. изд. 1903 г.). Очевидно здѣсь имѣетъ мѣсто ликвидація дѣятельности владѣльца заведенія (ср. касс. рѣш. 1905 года № 100). Со смертію владѣльца заведенія ликвидація его дѣлъ можетъ наступить въ томъ случаѣ, если не явятся наслѣдники (ст. 6 прилож. къ ст. 1238. прим. Зак. Гражд.). Ликвидація наступаетъ и тогда, когда нѣтъ на лицо совершеннолѣтнихъ наслѣдниковъ и когда, въ виду несправности книгъ умершаго, судъ предоставляетъ продолженіе торговли оставшемуся товарищу, уполномоченному душеприказчику или старшему конторщику; въ такомъ случаѣ безостановочное продолженіе торговаго предпріятія заключается въ отправленіи текущихъ дѣлъ, въ производствѣ и приѣмѣ платежей безъ вступленія въ новыя спекуляціи (ст. 14 тамъ же).

Ликвидація единоличныхъ предпріятій является вполне добровольной. Въ отличіе отъ этого въ интересахъ третьихъ лицъ устанавливаются правила въ нѣкоторомъ отношеніи принудительной ликвидаціи товарищескихъ торгово-промышленныхъ заведеній, съ которыми связываются важные инте-

ресы третьихъ лицъ и которыя представляютъ особенную опасность для оборота.

Относительно акціонерныхъ компаній постановлено, что въ случаѣ закрытія компаніи правленіе оной приступаетъ прежде всего къ ликвидаціи ея дѣлъ по порядку, принятому вообще въ коммерческихъ домахъ, и какъ о приступѣ къ ликвидаціи такъ и объ окончаніи оной извѣщаетъ чрезъ вѣдомости акціонеровъ и всѣхъ постороннихъ, прикосновенныхъ къ дѣламъ компаніи лицъ. Никто изъ акціонеровъ не можетъ однао получить обратно никакой части изъ своего капитала, пока отъ компаніи не будетъ внесена въ одно изъ кредитныхъ установленій сумма, необходимая на уплату всѣхъ ея обязательствъ. По очисткѣ сихъ обязательствъ правленіе приступаетъ и къ удовлетворенію акціонеровъ, соразмѣрно возможности остающимся въ распоряженіи компаніи способамъ (ст. 2188 Зак. Гражд.).

Порядокъ ликвидаціи желѣзнодорожныхъ обществъ при переходѣ въ казну принадлежащихъ имъ дорогъ по выкупу, безъ объявленія несостоятельности общества, опредѣляется особыми правилами (п.м. къ ст. 2188). Особыми правилами опредѣляется и порядокъ закрытія страховыхъ обществъ безъ объявленія ихъ несостоятельными (прилож. къ ст. 2200 прим. 1). Въ Уставѣ Кредитномъ имѣются правила закрытія кредитныхъ установлений стныхъ и общественныхъ безъ объявленія ихъ несостоятельными (ст. 116 слл. Р.Х. изд. 1903 г.).

Основаніемъ для ликвидаціи желѣзнодорожныхъ обществъ служитъ переходъ дороги по выкупу въ казну (ст. 1 прилож. къ ст. 2188 Зак. Гражд.). Страховыя кредитныя установленія должны приступить къ ликвидаціи въ случаѣ уменьшенія основного ихъ капитала, слѣдствіе понесенныхъ убытковъ до указаннаго въ уставѣ размѣра (ст. 9 прилож. къ ст. 2200; ст. 116 Уст. Кр.).

Въ случаѣ наступленія насильственныхъ событій правленіе желѣзнодорожнаго общества или кредитнаго установленія со-

зываетъ общее собраніе акціонеровъ, а если дѣло идетъ о городскомъ общественномъ банкѣ, то правленіе сообщать о наступленіи указаннаго событія Городской Управѣ. Созывъ акціонеровъ страхового общества производится Страховымъ Комитетомъ (ст. 2 прил. къ ст. 2188; ст. 9 прил. къ ст. 2200; ст. 117 Уст. Кр.). Общее собраніе страхового общества, а въ случаѣ, если оно не будетъ созвано, Министръ Внутреннихъ Дѣлъ по представленію Страхового Комитета, затѣмъ общее собраніе акціонеровъ желѣзнодорожнаго общества и кредитнаго установленія, а что касается общественныхъ банковъ—Городская Дума постановляютъ о ликвидаціи предпріятія и назначаютъ ликвидаціонную комиссію (тамъ же ст. 3; 11; 128). Если кредитное установленіе по заявленію опредѣленнаго числа акціонеровъ подвергается правительственной ревизіи, то о результатахъ ревизіи по требованію Министра Финансовъ доносится общему собранію, а если правленіе не выполнитъ этого, то суду, который и постановляетъ опредѣленіе о ликвидаціи (ст. 119-123 Уст. Кр.). Ликвидацію желѣзнодорожнаго общества можетъ производить и правленіе (ст. 3 прил. къ ст. 2188), а ликвидація кредитнаго установленія можетъ быть поручена комиссіи по назначенію Министра, если банкъ самъ добровольно не приступитъ къ ликвидаціи.

Дѣятельность ликвидаціонной комиссіи начинается публикаціей о состоявшемся постановленіи общаго собранія (ст. 6 прил. къ ст. 2188; ст. 10 прил. къ ст. 2200; ст. 126 Уст. Кр.).

Ликвидаторы оканчиваютъ текущія дѣла кредитнаго установленія или страхового общества, ищутъ и отвѣчаютъ по дѣламъ онаго на судѣ, производятъ и получаютъ слѣдующіе обществу платежи, продаютъ принадлежащее ему имущество, но не входятъ въ новыя операціи (ст. 130 Уст. Кр.; ст. 12 прил. къ ст. 2200). При ликвидаціи страхового общества прежде всего удовлетворяются долги его по неуплаченнымъ убыткамъ страхователей, а также отчисляются сум-

мы, причитающіяся по другимъ долгамъ (ст. 13 прил. къ ст. 2200). При ликвидаціи же кредитнаго установленія прежде всего удовлетворяются долги онаго по мѣрѣ наступленія сроковъ, а также отчисляются суммы по долгамъ, сроки коихъ еще не наступили или по которымъ еще нельзя составить окончательнаго расчета, а также по долгамъ спорнымъ и такимъ, по коимъ кредиторы еще не явились (ст. 131 Уст. Кр.). Свободные остатки подлежатъ распредѣленію между акціонерами (ст. 14 прил. къ ст. 2200; ст. 133 Уст. Кр.).

Члены ликвидаціонной комиссіи обязаны по истеченіи каждаго года публиковать отчетъ о своей дѣятельности. Въ случаѣ причиненія убытковъ они подлежатъ солидарной отвѣтственности (ст. 16-17 прил. къ ст. 2200; ст. 135, 136 Уст. Кр.).

Законъ не даетъ указаній относительно ликвидаціи справочныхъ конторъ о кредитоспособности и комиссіонныхъ, постановляя лишь, что въ случаѣ закрытія конторы мѣрами правительства или по собственному желанію учредителя дѣлаются установленныя публикаціи о вызовѣ кредиторомъ и выдается окончательно принадлежащій учредителю залогъ не иначе, какъ по истеченіи срока публикаціи, и по удовлетвореніи претензій, кои могутъ быть предъявлены и подлежащими мѣстами будутъ признаны правильными (ст. 6 прилож. къ ст. 46 Уст. Торг. изд. 1903 г.; Выс. утв. мн. Гос. Сов. 9 мая 1905 г. Собр. Узак. 1905 г. № 112).

б) Несостоятельность.

Въ отличіе отъ ликвидаціи, какъ добровольнаго способа прекращенія дѣятельности торгово-промышленнаго заведенія, несостоятельность ведетъ къ принудительному прекращенію этой дѣятельности путемъ учрежденія конкурса. Ученіе о несостоятельности и конкурсѣ является настолько обширнымъ, что полное изложеніе его въ качествѣ отдѣла ученія о торгово-промышленномъ заведеніи представляется невозможнымъ

и излишнимъ. Совокупность матеріальныхъ и процессуальныхъ нормъ о несостоятельности составляетъ конкурсное право, подлежащее особому изученію и затрагиваемое здѣсь лишь постолько, поскольку оно непосредственно касается заведенія. Дѣйствующее законодательство различаетъ несостоятельность торговую отъ неторговой. Подъ торговой несостоятельностью признается, когда кто либо по торговлѣ, присвоенной лицамъ, взявшимъ промысловое свидѣтельство, придетъ въ такое дѣль положеніе, что не только не имѣетъ наличныхъ денегъ на удовлетвореніе въ срокъ своихъ долговъ въ важныхъ суммахъ, болѣе тысячи пятисотъ рублей, но и есть признаки въ законѣ опредѣленные, по коимъ заключить можно, что долги его неоплатны, т. е. что всего имущества его для полной ихъ уплаты будетъ недостаточно (ст. 386 Уст. Торг. Судопроизв. изд. 1903 г.). Рядомъ съ несостоятельностью неторговой и торговой, какъ она опредѣлена въ Уст. Суд. Торг., законъ знаетъ еще особую несостоятельность кредитныхъ, страховыхъ и желѣзнодорожныхъ предпріятій. Кредитныя установленія (акціонерныя коммерческіе банки, общества краткосрочнаго взаимнаго кредита, городскіе общественныя банки, кредитныя товарищества, а также ссудосберегательныя товарищества, кассы), равно и страховыя общества (ст. 19 прил. къ ст. 2200 пр. 1 Зак. Гр.) объявляются несостоятельными, независимо отъ случаевъ, указанныхъ въ Уставѣ Судопроизводства Торговаго для признанія должника неоплатными, также и въ томъ случаѣ, если они прекратятъ платежи вслѣдствіе разстройства своихъ дѣлъ (ст. 138, ср. ст. 115 Разд. X. Устав. Кр. изд. 1903 г.; ст. 19 прил. къ ст. 2200 прим. Зак. Г. изд. 1900 г.). Что же касается желѣзнодорожныхъ предпріятій, то для признанія ихъ несостоятельными не требуется даже прекращенія платежей. По ст. 140 Общ. Устава Росс. Желѣзн. Дорогъ, если въ трехмѣсячный срокъ отъ полученія повѣстки или окончательно опредѣлишагося требованія, правленіемъ или управленіемъ дороги

присужденная или требуемая сумма не будетъ доставлена мѣсту или лицу, исполняющему рѣшеніе, или предъявившему безспорное требованіе, то взыскателю предоставляется просить подлежащій судъ объ объявленіи общества, эксплуатирующаго дорогу—должницу, несостоятельнымъ.

Если для кредитныхъ установленій и страховыхъ обществъ прекращеніе платежей, а для желѣзнодорожныхъ обществъ пріостановка платежей—являются признаками несостоятельности, то все остальные коллективные владѣльцы торгово-промышленныхъ заведеній признаются несостоятельными одинаково съ единоличными—лишь при наличности признаковъ неоплатности. Идетъ-ли здѣсь рѣчь о неоплатности товарищества какъ таковаго, или также и о неоплатности товарищей, а равно—вызывается ли несостоятельностью товарищества и несостоятельностью отдѣльныхъ товарищей,—вопросъ подлежитъ разсмотрѣнію въ другомъ мѣстѣ.

Въ отличіе отъ несостоятельности торговой и указанныхъ кредитныхъ и желѣзнодорожныхъ предпріятій для неторговой несостоятельности недостаточно пріостановки платежей и прекращенія платежей, даже недостаточно—неоплатности, а требуется недостаточность имущества для полного удовлетворенія всехъ предъявленныхъ и подлежащихъ сомнѣнію долговъ (ст. 25 прилож. III къ ст. 1400 прим. Уст. Гражд. Судопр.). Если бы даже признать указанный признакъ различія вполне опредѣленнымъ и уловимымъ, то и тогда трудно было бы оправдать параллельное существованіе двухъ самостоятельныхъ видовъ несостоятельности.

Дѣленіе несостоятельности на торговую и неторговую связано съ существованіемъ специальныхъ коммерческихъ судовъ, и потому утрачиваетъ смыслъ, разъ только мы признаемъ эти особые суды ненужными. Раздѣленіе несостоятельности на торговую и неторговую надо считать и нецѣлесообразнымъ, неудобнымъ въ виду неизбежныхъ конфликтовъ между торговыми судами и общими, а также и возможнаго совпаденія

въ лицѣ одного несостоятельности торговой и неторговой. Указанное дѣленіе особенно не можетъ быть оправдано съ точки зрѣнія дѣйствующаго законодательства. По ст. 384 Устава Судопр. Торг. всѣ лица, впадшія въ торговую несостоятельность, подсудны по своей несостоятельности Коммерческому Суду. Но спеціальныя Коммерческія Суды сохранены лишь въ С.-Петербургѣ, Москвѣ и Одессѣ. А въ тѣхъ мѣстностяхъ, гдѣ нѣтъ Коммерческихъ Судовъ, дѣла о торговой несостоятельности производятся въ Окружныхъ Судахъ. Въ этомъ отношеніи торговая несостоятельность находится въ одинаковомъ положеніи со всѣми торговыми дѣлами. Но разница заключается въ томъ, что если общіе суды при разсмотрѣніи торговыхъ дѣлъ опираются на нормы торговаго права (ст. 1 Уст. Торг. изд. 1903 г.), то напротивъ того Окружные Суды при производствѣ дѣлъ о торговой несостоятельности руководствуются (ст. 384 Уст. Суд. Торг. изд. 1903 г.) не Уставомъ Судопр. Торг., а особыми правилами, изложенными въ прилож. III къ примѣч. статьи 1400 Уст. Гражд. Судопр. ст. 20 и слл., при разборѣ же дѣла о неторговой несостоятельности ст. 1—19 того же приложенія. Правда, что между несостоятельностью торговой, нормированной въ Уставѣ Гражд. Судопр. разница не велика; но вѣдь и между торговой и неторговой эта разница сводится лишь къ порядку объявленія конкурса.

Возвращаясь къ ст. 386 Уст. Судопр. Торг. изд. 1903 г., мы должны выяснить условія наступленія торговой несостоятельности, которая прежде всего предполагаетъ наличность торговли. Является вопросъ, подпадаетъ ли подъ дѣйствіе законовъ о торговой несостоятельности неоплатность фабриканта, заводчика, transportера, страховщика, типографа и т. д.? Судебная практика полагаетъ, что несостоятельность лица, происшедшая по содержанію фабрики, есть торговая (1876 № 1941 Носенко № 940), какъ и несостоятельность заводчика (1893 № 1282 Гребнеръ № 379), содержателя ремеслен. заведенія (1890 г. 878, 1893

№ 1290 Гребнеръ № 379) частнаго театра и увеселительнаго заведенія (1892 № 364, 1899 № 635 тамъ же), подрядчика-строителя (1897 № 1120 тамъ же), аптекаря (1900 № 623 тамъ же). Такое расширительное толкованіе ст. 386 Уст. Торг. Судопр. не находитъ твердой опоры въ законѣ, довольно настойчиво различающемъ торговлю и промышленность. Въ процитированныхъ дѣлахъ Сенатъ ссылается на Уставъ о Прямыхъ Налогахъ, очевидно полагая, что торговля, присвоенная лицамъ, взявшимъ промысловыя свидѣтельства, о которой говоритъ ст. 386, представляется понятіемъ тождественнымъ съ торговлей и промыслами, о которыхъ говоритъ финансовый законъ; между тѣмъ какъ здѣсь различаются понятія: торговаго заведенія, промышленнаго заведенія, парового судна и отдѣльнаго промысла или отдѣльнаго промысловаго занятія (ст. 409 Уст. о Прям. Нал. изд. 1903 г.). Не безъ причины судебная практика ищетъ обоснованія торговой несостоятельности въ правилахъ о подсудности, такъ какъ ученіе о несостоятельности составляетъ часть Устава Судопроизв. Торговаго. Въ одномъ изъ процитированныхъ дѣлъ (1876 № 1941) Судъ, признавъ несостоятельность фабрикантовъ Цындель торговой, ищетъ поддержки своему рѣшенію въ томъ обстоятельстве, что Коммерческій Судъ призналъ уже подсуднымъ торговому суду искъ по роспискѣ Цындель на поставку лѣсныхъ матерьяловъ для фабрики Цындель, что Цындель состоялъ членомъ торговаго дома „братъя Цындель“ и слѣдовательно принадлежалъ къ торговому сословію (Носенко II стр. 20). Но по поводу этой мотивировки можно было бы спросить: имѣются ли въ законѣ хоть какія нибудь указанія на то, что торговый домъ (въ отличіе отъ гражданскихъ товариществъ полнаго и на вѣрѣ, ср. ст. 2127 Зак. Гр.) можетъ имѣть своимъ предметомъ не только торговлю, но и промышленность? Затѣмъ: даетъ ли ст. 40 п. 2 Уст. Суд. Торг. какое либо основаніе къ утверденію, что Коммерческому Суду принадлежатъ и дѣла по не-

состоятельности фабриканта? Отвѣтъ долженъ быть отрицательный. Кажется, Сенату лучше было бы мотивировать свои рѣшенія ст. ст. 395 и 466 Уст. Суд. Торг., которыя какъ будто бы предполагаютъ то широкое пониманіе торговли, какое принимаетъ Сенатъ для опредѣленія области дѣйствія торговой несостоятельности. Въ ст. 395 идетъ рѣчь объ администраціяхъ, учреждаемыхъ по обширнымъ коммерческимъ и фабричнымъ дѣламъ; а въ заголовкѣ мы имѣемъ обозначеніе: объ администраціяхъ по дѣламъ торговымъ. Глава объ этихъ администраціяхъ вставлена въ общее ученіе о торговой несостоятельности. Но статьи о торговыхъ администраціяхъ датируются 1836 г., тогда какъ правила о торговой несостоятельности явились въ 1832 г., и органической связи между двумя частями предполагать нѣтъ основанія. Что же касается ст. 466, то въ ней дѣйствительно можно видѣть попытки объединенія торговли и фабричной промышленности. Но только при этой попыткѣ законодатель исходитъ не изъ однородности двухъ названныхъ видовъ экономической дѣятельности, а изъ возможности совпаденія дѣятельности торговца и фабриканта въ купцѣ, т. е. лицѣ, выбравшемъ гильдейское свидѣтельство. Въ этомъ отношеніи ст. 466 Уст. Суд. Торг. имѣетъ сходство со ст. 532 Зак. о Сост. (изд. 1899 г.).

Уставъ о Торговой Несостоят. 25 іюня 1832 г. (П. С. З. т. VII № 5463) имѣетъ въ виду лицъ торговаго состоянія, которыя впадаютъ въ несостоятельность по торговлѣ, гильдіямъ, торговымъ разрядамъ установленными свидѣтельствами присвоенной (§ 4). Въ § 62 Устава мы встрѣчаемся уже съ темой ст. 466 Уст. Судопр. Торг. изд. 1903 г., что движимое и недвижимое чужое имущество, находящееся у несостоятельнаго или въ залогъ или на сохраненіи, или же для обработки, когда несостоятельный есть фабрикантъ или ремесленникъ, считается ему не принадлежащимъ. Законодатель исходилъ здѣсь изъ мысли о торговомъ состояніи гильдіи и разрядахъ и имѣлъ въ виду не столько торговлю, сколько

купцовъ, какъ сословіе. Съ этой точки зрѣнія совершенно возможно, что купцы имѣли и фабрики, но нельзя было бы утверждать, что они подпадали подъ торговую несостоятельность по торговлѣ, и тѣмъ болѣе по фабричной промышленности. Въ Сенатскомъ указѣ 1775 г. (П. С. З. т. XX № 14327) говорится: буде купцы промыселъ свой имѣютъ однѣми только фабриками и заводами, особливыхъ же притомъ лавочныхъ торговъ и промысловъ никакихъ не производятъ: такіе отъ общаго съ купцами платежа съ капиталовъ исключаются, а платить должны только тотъ сборъ, который положенъ на фабрики и заводы; ежели же имѣютъ они особые торги, то платить имъ сверхъ онаго сбора и подать съ торговыхъ своихъ капиталовъ. Въ обоихъ же случаяхъ верстать и записывать оныхъ фабрикантовъ и заводчиковъ въ купеческія гильдіи или мѣщане, по мѣрѣ означенныхъ выше сего степеней платежа.

Т. о. хотя при наличности особой торговой несостоятельности было бы вполне цѣлесообразно и справедливо распространить ея дѣйствіе съ торговли на всю промышленность, но дѣйствующее законодательство этого не дѣлаетъ, и на него судебная практика опереться не можетъ.

Второе условіе, требуемое закономъ для признанія несостоятельности торговой, заключается въ выборкѣ промысловаго свидѣтельства. Если дѣло идетъ о торговлѣ, которая не связана съ выборкой такого свидѣтельства, не можетъ быть рѣчи о торговой несостоятельности. Т. о. владѣльцы предпріятій, перечисленныхъ въ ст. 371 и 372 Уст. о Прям. Нал. изд. 1903 г. и выбирающихъ не промысловые свидѣтельства, а бесплатные промысловые билеты по особой формѣ (прим. 1 ст. 409 Уст. о Пр. Нал.), могутъ впасть лишь въ неторговую несостоятельность. Но при этомъ надо имѣть въ виду понятіе о торговой несостоятельности въ узкомъ смыслѣ слова, какъ нормированной Уст. Суд. Торг. Такъ желѣзныя дороги на основаніи п. 41 ст. 371 не подлежатъ выборкѣ

промысловыхъ свидѣтельствъ и тѣмъ не менѣе ихъ несостоятельность опредѣляется не правилами о несостоятельности неторговой, предусмотрѣнной прим. къ ст. 386 Уст. Суд. Торг. и нормируемой статьями прилож. къ ст. 1400 прим. Уст. Гражд. Суд. — Если для подчиненія дѣйствию правилъ о торговой несостоятельности необходимо, чтобы имѣла мѣсто торговля, присвоенная лицамъ, взявшимъ (т. е. обязаннымъ взять) промысловыя свидѣтельства, то отсюда нельзя было бы заключать, что всякая торговля, оплачиваемая промысловымъ налогомъ, можетъ привести къ торговой несостоятельности. Предметомъ торговаго права мы считаемъ торговлю организованную въ предпріятіе, получившее внѣшнее выраженіе въ торговомъ заведеніи; всякій промыселъ, существующій безъ такой организаціи съ нашей точки зрѣнія не долженъ подпадать подъ дѣйствіе особаго права — въ виду своей неуловимости, а потому и не долженъ вести къ торговой несостоятельности. Иного взгляда держится судебная практика, которая не требуетъ наличности предпріятія для наступленія торговой несостоятельности, считая достаточнымъ, чтобы неоплатность произошла по торговлѣ, свойственной лицамъ, взявшимъ купеческія или промысловыя свидѣтельства (опр. 4 Деп. 1895 г. № 1107 Гребнеръ № 374). Съ этой точки зрѣнія въ торговую несостоятельность могутъ впасть всякаго рода и наименованія торговые посредники, занимающіеся своимъ промысломъ безъ содержанія особыхъ заведеній, — такъ какъ означенныя лица выплачиваютъ промысловый налогъ (ст. IV прил. V къ ст. 368, ст. 4 прил. II Уст. о Прям. Налог.) и получаютъ промысловыя свидѣтельства (ст. 409). Но, сопоставляя отдѣльное торговое или промышленное заведеніе съ отдѣльнымъ промысломъ или отдѣльнымъ личнымъ промысловымъ занятіемъ, законъ не квалифицируетъ послѣдняго въ качествѣ „торговаго.“ Единственно на что могла бы въ этомъ случаѣ опереться судебная практика въ своемъ пониманіи торговли, это на прим. къ ст. 386 Уст. Судопр. Торг. изд. 1903 г., по

которому дѣйствию общихъ правилъ о несостоятельности торговой въ случаѣ неоплатности долговъ подлежатъ — браковщики и десятники, т. е. лица, собственно торговлю не занимающіеся (ср. Невзоровъ. Русскія биржи стр. 345), и которымъ торговля въ извѣстномъ отношеніи даже запрещена (ст. 1287 Улож. о Наказ.). — Несостоятельность по торговлѣ можетъ наступить и въ томъ случаѣ, если къ моменту возбужденія вопроса о ней торговля уже прекращена, заведеніе закрыто, или если послѣдствія возникшей уже несостоятельности были приостановлены учрежденіемъ администраціи или мировой сдѣлкой, которыя не привели къ ожидаемому результату. — Несостоятельность купца не по торговлѣ нормируется Уст. Гр. Суд. (прим. къ ст. 386 Уст. Суд. Торг. изд. 1903 г.). А въ случаѣ коллизіи торговой и неторговой несостоятельности ту и другую вѣдаетъ уже открывшійся конкурсъ (ст. 416 Уст. Суд. Торг.).

Для признанія торговой несостоятельности необходимо затѣмъ, чтобы у должника не было наличныхъ денегъ на удовлетвореніе въ срокъ своихъ долговъ въ важныхъ суммахъ, болѣе тысячи рублей. Это условіе, обязательное и для неторговой несостоятельности, не имѣетъ примѣненія къ кредитнымъ установленіямъ, страховымъ обществамъ и частнымъ желѣзнымъ дорогамъ.

Послѣднее условіе, безъ котораго не можетъ наступить несостоятельность торговая, не имѣющее мѣста относительно несостоятельности страховыхъ, желѣзнодорожныхъ и кредитныхъ предпріятій, состоитъ въ наличности признаковъ, по которымъ заключить можно, что долги даннаго лица неоплатны, т. е. что всего имущества его для полной ихъ уплаты будетъ недостаточно. Признаки эти открываются или собственнымъ признаніемъ должника или состояніемъ его имущества и лица (ст. 404 Уст. Суд. Торг. изд. 1903 г.).

Должникъ считается несостоятельнымъ по собственному признанію: 1) когда предъ судомъ по возникшему на него

взысканію объявить, что имѣнія его къ удовлетворенію всѣхъ долговъ недостаточно; 2) когда то же признаніе онъ учинить до срока платежа или по наступленіи онаго передъ судомъ или предъ займодавцами; 3) когда наслѣдники отрекутся отъ наслѣдства по несоразмѣрности его съ долгами. Предоставленіе должнику инициативы заявленія о несостоятельности объясняется соображеніями о его интересахъ — привести къ концу неудачно сложившіяся дѣла, быть можетъ подъ влияніемъ исключительныхъ обстоятельствъ (ср. ст. 388 Уст. Суд. Торг.), освободиться отъ долговъ послѣ погашенія хотя бы части ихъ наличнымъ имуществомъ (ср. ст. 528) и наконецъ, чтобы воспользоваться льготой освобожденія изъ-подъ стражи (ст. 410).

Вторымъ признакомъ торговою несостоятельности считается, когда при оцѣнкѣ или продажѣ имущества по иску займодавца безъ залога вступятъ въ судъ отъ другихъ займодавцевъ просьбы съ показаніемъ, что на удовлетвореніе ихъ долговъ, хотя сроки ихъ еще не настали, остального имущества должника будетъ недостаточно (п. 2 ст. 407). Въ основаніе заявленій и ходатайствъ кредиторовъ не могутъ быть полагаемы долги, обезпеченные залогомъ, залогомъ или срочнымъ поручительствомъ, если самъ поручитель не впалъ въ несостоятельность. При этомъ кредиторы обязаны представить доказательства неоплатности должника (опр. 4 Деп. 1896 г. № 1138 Гр. и Добр. № 397), и необходимо, чтобы хотя часть лежащихъ въ основаніи ходатайства требованій была присуждена въ установленномъ порядкѣ (опр. 4 Деп. 1897 г. № 343 Греб. и Добр. № 399; опр. 1900 г. № 1300. Греб. и Добр. № 410; кас. рѣш. 1900 г. № 96).

Все сказанное о признакахъ несостоятельности одинаково относится какъ къ единоличному, такъ и къ коллективному купцу (касс. рѣш. 1882 № 42; опр. Суд. Деп. 1899 г. № 401, 1988 г. № 227 Гребн. и Добр. № 406, 407), но не къ страховымъ, желѣзнодорожнымъ и кредитнымъ предпріятіямъ.

Что касается восполненія признака неоплатности признакомъ прекращенія платежей или даже — неудовлетворенія (желѣзной дорогой) требованія, то рѣчь объ этомъ была выше. Здѣсь надо лишь прибавить, что объявленіе несостоятельности кредитныхъ предпріятій представляетъ особенность и въ томъ отношеніи, что установленіе факта разстройства ихъ дѣлъ не составляетъ обязанности кредиторовъ (опр. 4 Деп. 1893 г. № 1203. Гребн. и Добр. № 420), а принадлежитъ суду, который, если найдетъ необходимымъ произвести подробное изслѣдованіе дѣйствительнаго положенія дѣлъ, сообщаетъ Министру Финансовъ для назначенія ревизіи (ст. 141 Разд. X Уст. Кред. изд. 1903 г.). А если дѣло идетъ о страховомъ обществѣ, то сообщеніе направляется къ Министру Внутреннихъ Дѣлъ съ указаніемъ на недостатки ревизіи, произведенной уже Страховыхъ Комитетомъ (ст. 20, 21 Прилож. ст. 2200 прим. Зак. Гр.). Инициатива возбужденія вопроса о несостоятельности относительно кредитныхъ установленій принадлежитъ еще ликвидаторамъ и также Министру Финансовъ (ст. 139, 136 Разд. X Уст. Кред. изд. 1903 г.), а относительно страховыхъ обществъ — ликвидаторамъ и Министру Внутреннихъ Дѣлъ (ст. 18, 19, 20 прил. къ ст. 2200 прим. Зак. Гражд.).

Открытіе несостоятельности лица умершаго происходитъ или по общему порядку, или въ порядкѣ особенномъ, соблюдаемомъ въ случаяхъ: а) неявки наслѣдниковъ по публикаціи на срокъ, б) отказа ихъ отъ платежа долговъ и в) выраженнаго имъ кредиторами недовѣрія (п. 3 ст. 405 Уст. Суд. Торг. изд. 1903 г., ст. 5 прил. къ ст. 1238 прим. 1. Зак. Гр. Опр. 4 Деп. 1890 № 261, 1897 № 1168, 1898 № 418, 1893, № 1163, Гребн. и Добр. № 424 — 427).

Означенные признаки неоплатности подлежатъ разсмотрѣнію суда, который выслушиваетъ словесныя объясненія должника и, если не найдетъ причинъ, опровергающихъ достовѣрность этихъ признаковъ, объявляетъ его несостоятельнымъ и

подписываетъ о томъ свое опредѣленіе (ст. 409). Непосредственнымъ слѣдствіемъ этого акта является взятіе должника подъ стражу, и таково общее правило, изъ котораго допускается въ томъ случаѣ изъятіе, когда открытіе несостоятельности послѣдовало по собственному признанію должника, прежде нежели долги поступили ко взысканію, и когда притомъ наличные заимодавцы, представъ предъ судъ, сами или чрезъ уполномоченныхъ изъяснять общее согласіе оставить его на свободѣ, а должникъ въ то же время представить надежное поручительство въ неслучкѣ его изъ города (ст. 410 Уст. Суд. Торг. изд. 1903 г.). Затѣмъ, если лицо, объявленное несостоятельнымъ, служить по городскимъ выборамъ, опредѣленіе о несостоятельности сообщается начальству, такъ и мѣсту служенія должника, для необходимыхъ въ самый день полученія о семъ сообщенія распоряженій объ увольненіи его отъ службы и поступленія съ нимъ по закону (ст. 411). Затѣмъ публикаціей вызываются кредиторы, хотя бы сроки по долгамъ еще не наступили (412 и слл.), а на имущество — безъ различія торговаго отъ неторговаго, налагается арестъ (ст. 419). Послѣднимъ актомъ разрушается та фактическая обособленность торговаго имущества, которая имѣла мѣсто до сихъ поръ. Къ дѣламъ несостоятельнаго опредѣляется Попечитель (420), въ присутствіи котораго, а также и созванныхъ заимодавцевъ должникъ присягой удостовѣряетъ, что онъ не скрылъ своего состоянія (ст. 423). Послѣ того Попечитель и заимодавцы въ мѣстѣ жительства должника или въ его конторѣ производятъ опись имѣнія и смѣту долговъ несостоятельнаго (425) на основаніи книгъ и письменныхъ документовъ, распросовъ приказчиковъ, а если должникъ скрылся, то — жены и совершеннолѣтнихъ дѣтей (426). Присяжный Попечитель вмѣстѣ съ заимодавцами дѣлается хозяиномъ всей имущественной массы, каковой они и распоряжаются, какъ доброму хозяину свойственно, давая подробный еженедѣльный отчетъ суду (428). Что касается должника, то онъ

продолжаетъ оставаться подъ арестомъ, хотя заимодавцамъ, предоставляется, если они не имѣютъ подозрѣнія въ злонамѣренномъ банкротствѣ, освободить его по общему постановленію изъ подъ стражи, когда онъ представитъ благонадежное поручительство въ неотлучкѣ его изъ города до окончанія дѣла (430).

На мѣсто Попечителя и заимодавцевъ выступаетъ за тѣмъ въ опредѣленномъ порядкѣ составленное Конкурсное Управление (ст. 431—сл.), о чемъ объявляется въ полиціи, на биржѣ, въ Вѣдомостяхъ обѣихъ столицъ и въ Сенатскихъ Объявленіяхъ (441). Конкурсное Управление съ одной стороны есть присутственное мѣсто, составляющее по дѣламъ ему ввѣреннымъ нижнюю степень Коммерческаго Суда (ст. 438), а съ другой стороны оно принимаетъ въ свое распоряженіе все дѣла несостоятельнаго и въ качествѣ уполномоченнаго отъ всѣхъ заимодавцевъ, управляетъ оными въ пользу ихъ, какъ доброму хозяину свойственно (ст. 459). Т. о. должникъ совершенно устраняется отъ своего имущества — торговаго и неторговаго. Онъ не можетъ вступать въ обязательства (ср. ст. 6 прил. къ ст. 1899 Уст. Гр. Суд.); ему предоставлено лишь пріобрѣтать по даренію, по наслѣдству и личнымъ работамъ; но пріобрѣтаемыя такими путями права осуществляются не имъ самимъ, а Конкурснымъ Управленіемъ. Должникъ не можетъ искать и отвѣчать на судѣ, за исключеніемъ лишь тѣхъ дѣлъ, въ коихъ Конкурсное Управление выдастъ должнику свидѣтельство, что оно отказывается отъ ихъ веденія (ст. 21 Уст. Гр. Суд.).

Обязанности Конкурснаго Управленія суть: 1) управлять имуществомъ; 2) дальнѣйшимъ розысканіемъ имущества и долговъ несостоятельнаго привести все его положеніе въ окончательную извѣстность; 3) произвести новую оцѣнку имѣнія, сколь можно къ истинной цѣнѣ его близкую; 4) составить общій счетъ и предположеніе о порядкѣ и количествѣ удовлетворенія заимодавцевъ; 5) представить заключеніе

свое о причинахъ несостоятельности и о свойствахъ ея; 6) определить положеніе несостоятельнаго во время производства конкурса (ст. 458 Уст. Суд. изд. 1903 г.).

Въ нашу задачу не входитъ детальное изученіе дѣятельности Конкурснаго Управленія въ отношеніи имущества несостоятельнаго; достаточно лишь указать, что существовавшая до несостоятельности раздѣльность имущества торговаго владельца заведенія отъ личнаго, особенно замѣтная относительно товарищескихъ предпріятій, прекращается. Все имущество несостоятельнаго превращается въ конкурсную массу. Къ составу имущества несостоятельнаго считается принадлежащимъ не только все наличное его имущество, но и все, что изъ недвижимаго, по ст. 461, въ продолженіе послѣднихъ десяти лѣтъ до несостоятельности заложено или отчуждено бевозмездно, и тогда, какъ долги, по коимъ несостоятельность оказалась, превышали уже половину имѣнія несостоятельнаго, и послѣ того, до самого открытія несостоятельности, дѣла его уже не поправлялись, а потому имѣніе, имъ отчужденное по долгамъ, на немъ лежащимъ, принадлежало уже въ существѣ своемъ не ему, но займодавцамъ его (ст. 460, 461, 462 Уст. Суд.). Но не подлежитъ возвращенію имущество, прибрѣтенное женой и дѣтьми иными, кромѣ означенныхъ въ ст. 463, способами и отчужденое при другихъ, кромѣ означенныхъ въ ст. 461 условіяхъ, если только отчужденіе не подходить подъ п. 2 ст. 1529 Зак. Гр. Въ составъ имущества несостоятельнаго поступаютъ товары, хотя бы купленные по препорученію другого, погруженные и покладенные на воза, или даже отправленные, но коноссаментъ или накладныя на нихъ къ препоручителю еще не посланы (ст. 470); товары купленные несостоятельнымъ по препорученію и коносаменты или накладныя на нихъ посланы, но деньги за тѣ товары отъ него еще не поступили, могутъ быть оставлены Конкурснымъ Управленіемъ (ст. 471); товары, купленные по заказу несостоятельнаго и поступившіе въ его распоряженіе прежде

несостоятельности, или если придутъ послѣ открытія, но высылать ихъ долженъ несостоятельному сумму, равную стоимости товаровъ (ст. 472); товары, присланные до открытія несостоятельности на комиссію, или высланные по комиссіи несостоятельнымъ, если ясно доказано будетъ, что они до открытія несостоятельности проданы, деньги за оные уже получены (ст. 473). Къ имуществу несостоятельнаго принадлежать части его въ компаніяхъ или товариществахъ, долги на другихъ, договоры, несостоятельнымъ учиненные, но съ той или другой стороны неисполненные (ст. 477). Къ составу имущества несостоятельнаго принадлежитъ и все, что во время конкурса дойдетъ по праву наслѣдства или по какому либо другому праву (ст. 478), также выкуплены изъ залога имущества (ст. 479), билеты государственныхъ кредитныхъ установленій (ст. 483). Къ составу конкурсной массы причисляется и получаемое должникомъ по его частнымъ занятіямъ содержаніе (опр. 4 Деп. 1891 г. № 1836. Гребн. и Добр. № 505). Изъ этого общаго имущества отпускается необходимая сумма на содержаніе несостоятельнаго и его семейства (ст. 430), а при отсутствіи средствъ въ массѣ и въ томъ случаѣ, когда кредиторы настаиваютъ на личномъ задержаніи ихъ должника, обязанность содержанія можетъ быть возложена на кредиторовъ (опр. 4 Деп. 1897 № 1149, 928 Гребн. и Добр. № 453, 454).

Въ составъ конкурсной массы не входитъ собственное имѣніе жены и дѣтей (ст. 463), не подлежитъ секвестру женское и дѣтское платье и бѣлье, половина мебели, экипажей лошадей и упряжи (ст. 465), и вообще имущество, свободное отъ ареста (ст. 973, 1086, 1087 Уст. Гр. Суд.; ст. 492, 510 Зак. Гр.). Не поступаетъ въ массу и имущество, находящее у должника въ залогъ или на сохраненіи, или же для обработки, когда несостоятельный — фабрикантъ или ремесленникъ (ст. 466), ввѣренные для приращенія изъ процентовъ капиталы и имущества малолѣтнихъ (ст. 467), товары купленные на счетъ несостоятельнаго, въ теченіе послѣднихъ десяти

дней до открытія несостоятельности, а деньги за нихъ продавцу еще не заплачены (ст. 470); товары, купленные на счетъ несостоятельнаго по заказу его, буде придуть послѣ открытія несостоятельности (ст. 472); товары, выписанные несостоятельнымъ по препорученію и за счетъ третьяго лица, и дошедшіе послѣ уже открытія несостоятельности (ст. 474); найденные у несостоятельнаго товары, кои до открытія несостоятельности препоручены ему были въ качествѣ комиссіонера, единственно для очистки пошлинъ и для дальнѣйшаго отправленія въ мѣсто ихъ назначенія (ст. 476); векселя, купленные несостоятельнымъ за десять дней до открытія несостоятельности (ст. 485).

Въ силу того же слиянія имуществъ личнаго и торговаго всѣ заимодавцы и должники несостоятельнаго, по какому бы то праву ни было, обязаны предъявить права и обязанности въ тотъ судъ, гдѣ открылась несостоятельность, хотя бы сроки обязательствъ еще не наступили (ст. 416, 412). Долги на несостоятельномъ, коимъ сроки еще не настали, подлежатъ взысканію наравнѣ съ просроченными, съ различіемъ только въ исчисленіи долга (ст. 412). Должникъ и заимодавецъ массы не могутъ перевести долгъ (ст. 493), но когда одно и тоже лицо представляетъ заимодавца и должника, тогда замѣна долга искомъ допускается сполна сумма противъ суммы (ст. 494), хотя бы долгъ былъ торговый, а требованіе неторговое или наоборотъ. При составленіи реестра розыскиваемыхъ долговъ (ст. 487 сл.) и при составленіи общаго счета и примѣрнаго расчета удовлетворенія (ст. 503 сл.) Конкурсное Управление различаетъ долги безпорные и спорные, недѣйствительные и подлежащіе удовлетворенію сполна или по соразмѣрности, долги сомнительные и подлежащіе удовлетворенію лишь въ случаѣ остатковъ отъ полнаго удовлетворенія предшедшихъ разрядовъ. Но законъ совершенно не знаетъ различія между торговыми и неторговыми долгами. Предварительнымъ удовлетвореніемъ кредиторовъ (ст. 524),

выдачей т. н. дивиденда (опр. 4 Дел. 1896 г. № 1370 Гребн. и Добр. № 617) завершается конкурсное производство, хотя и не погашаются претензіи кредиторовъ, за исключеніемъ случаевъ, о которыхъ будетъ сказано ниже.

По окончаніи всѣхъ разысканій объ имуществѣ и долгахъ несостоятельнаго Конкурсное Управление составляетъ свое заключеніе о причинахъ упадка и относитъ оный или къ несостоятельности несчастной, или къ простому банкротству, или же къ банкротству злонамѣренному (ст. 511), а общее собраніе заимодавцевъ постановляетъ о свойствѣ несостоятельности окончательное заключеніе (ст. 527).

Несостоятельность есть несчастная, когда должникъ приведенъ будетъ въ неоплатность не собственною своею виною, но стеченіемъ обстоятельствъ, коихъ родъ и свойство определены въ законѣ (см. ст. 388). Несостоятельность есть неосторожная и именуется простымъ банкротствомъ, когда неоплатность послѣдуетъ отъ вины должника, но безъ умысла и подлога (ст. 389). Несостоятельность есть подложная и называется злонамѣреннымъ банкротствомъ, когда неоплатность соединена съ умысломъ или подлогомъ (ст. 390).

Послѣдствія несостоятельности несчастной суть: 1) освобожденіе должника изъ подъ стражи, если онъ, по представленію Конкурснаго Управленія или по поручительству по немъ, не былъ уже прежде освобожденъ; 2) возстановленіе его во всѣ права его состоянія, съ прекращеніемъ по долгамъ, въ конкурсъ вступившимъ, всѣхъ требованій на имущество, какое онъ впредь пріобрѣсти можетъ; 3) сверхъ того собраніе можетъ при распредѣленіи платежей предоставить въ пользу его и семейства его такую часть имущества, какую признаетъ за благо (ст. 528). Послѣдствія неосторожной несостоятельности: 1) продолженіе заключенія банкрота подъ стражею (отъ 8 мѣс. до 1 г. 4 мѣс.); 2) лишеніе банкрота правъ торговли, если заимодавцы его, по большинству суммы, не представятъ Суду о допущеніи его вновь къ торговлѣ (ст. 529). Если

къ нему впослѣдствіи дойдетъ какое либо имущество по наслѣдству, дару, торговлѣ и др., то оно обращается на удовлетвореніе прежнихъ его долговъ (ст. 530). Послѣдствія злонамѣреннаго банкротства — преданіе уголовному суду, возвратъ въ массу уплаченного по подложнымъ долгамъ и капиталовъ, какіе окажутся въ числѣ сокрытыхъ имуществъ (ст. 531; Улож. о Н. ст. 1163 слл.; нов. уг. ул. ст. 599 слл.).

Несостоятельность отражается и на семейныхъ, сословныхъ общественныхъ правахъ. Несостоятельный ограничивается въ родительскихъ и брачныхъ правахъ, лишается права быть опекуномъ и попечителемъ, ограничивается въ правахъ государственной службы и по выборамъ; не можетъ быть присяжнымъ повѣреннымъ, судебнымъ приставомъ, нотариусомъ.

Важнѣйшее послѣдствіе несостоятельности съ точки зрѣнія ученія о торгово-промышленомъ заведеніи закрытіе его. Кредитное установленіе и акціонерныя страховыя общества закрываются вслѣдствіе несостоятельности (ст. 137 Разд. X Уст. Кр. изд. 1903 г.; ст. 19 прил. къ ст. 2200 прим. Зак. Гр.). Это неизбежный результатъ принудительной ликвидаціи дѣла единоличнаго купца и товарищества, причемъ несостоятельность коллективнаго купца можетъ быть даже квалифицируема какъ несчастная, неосторожная и злостная (опр. 4 Деп. 1892 № 1126 Гребн. и Дебр. № 622).

Закрытіе торгово-промышленнаго заведенія путемъ ли добровольной ликвидаціи, или чрезъ конкурсъ, представляется нежелательнымъ не только съ точки зрѣнія самого владѣльца и его кредиторовъ, но и съ точки зрѣнія интересовъ всего оборота, который представляетъ изъ себя цѣпь тѣсно связанныхъ между собой заведеній. Въ интересахъ устойчивости оборота устанавливаются мѣры, предупреждающія наступленіе

послѣдствій несостоятельности. Таковы — учрежденіе администраціи и мировыя сдѣлки.

Администрація въ дѣйствующемъ законодательствѣ допускается только по обширнымъ коммерческимъ и фабричнымъ дѣламъ и единственно въ столицахъ и городахъ, гдѣ существуютъ биржи (ст. 395 Уст. Суд. Торг. изд. 1903 г.). Администрація можетъ имѣть мѣсто какъ относительно единоличныхъ владѣльцевъ заведеній, такъ и товариществъ (опр. Суд. Деп. 1901 г. № 737 Гр. и Добр. № 322), но не кредитныхъ установленій и страховыхъ обществъ.

Администрація учреждается по просьбѣ большинства наличныхъ кредиторовъ, усмотрѣвшихъ въ представленномъ должникомъ балансѣ недостатокъ (deficit) не свыше пятидесяти процентовъ, и по рѣшенію собранія изъ почетнѣйшихъ торгующихъ при биржѣ купцовъ подъ предѣлательствомъ Предсѣдателя Биржевого Комитета. Означенному собранію предоставляется (при условіи обезпеченія долга Госуд. Банка ст. 403) учредить администрацію или объявить упавшаго несостоятельнымъ (396—398). О рѣшеніи учредить администрацію сообщается Биржевому Комитету, Коммерческому, а гдѣ его нѣтъ, Окружному Суду (ст. 399).

Сущность администраціи заключается въ томъ, что избранные наличные кредиторы вступаютъ въ полныя права хозяина (ст. 397) и избираютъ изъ своей среды или изъ постороннихъ лицъ (опр. Суд. Деп. 1900 г. № 395. Гр. и Добр. № 333) администраторовъ, которыхъ и уполномочиваютъ особымъ актомъ, опредѣляющимъ ихъ образъ дѣйствія (ст. 400). Непосредственной цѣлью администраціи является — при условіи разсрочки платежей — удовлетвореніе кредиторовъ и возстановленіе дѣлъ должника, а въ случаѣ невозможности достиженія этого — обращеніе къ обыкновенному конкурсному порядку (прим. ст. 402). Для достиженія указанныхъ цѣлей администрація не ограничена по закону въ своей дѣятельности, и потому можетъ не только вести къ концу торговлю,

но и вступать въ новыя дѣла. Изъ цѣли и сущности администраціи вытекаетъ отличіе ея отъ конкурса, заключающееся въ томъ, что — при администраціи не происходитъ сліянія имущества личнаго съ выдѣленнымъ для торгово-промышленной дѣятельности. Администрація вступаетъ въ полныя права хозяина (ст. 397); но это не значитъ, что должникъ и его семья лишаются права на алименты, что прекращаются имущественныя отношенія между должникомъ и третьими лицами. По окончаніи администраціи (безъ перехода къ конкурсу) за должникомъ должно быть признано право требовать отчетъ въ управленіи его дѣлами.

Такъ какъ администрація не считается формальною несостоятельностью (прил. къ ст. 402), то и вліяніе ея на личное и имущественное положеніе должника не можетъ быть одинаковымъ съ конкурсомъ (опр. 4 Деп. 1895 г. № 558. Гр. и Добр. № 334).

Дѣйствующій законъ говоритъ объ администраціи еще и въ смыслѣ не спеціальному и не придавая этому термину значенія особаго учрежденія (иначе: касс. рѣш. 1905 г. № 100). Такъ по ст. 392 Уст. Суд. Торг. (изд. 1903 г.) не считается несостоятельностью, когда по добровольному согласію заимодавцевъ и должника учинена ему будетъ, въ видѣ частной и домашней сдѣлки, разсрочка въ платежахъ, съ предоставленіемъ права нѣсколькимъ изъ заимодавцевъ принять участіе въ управленіи его дѣлами. Но законъ запрещаетъ всякія мировыя сдѣлки, за шесть мѣсяцевъ до открытія несостоятельности должникомъ съ частью его заимодавцевъ во вредъ прочимъ учиненныя, объявляя ихъ недѣйствительными (ст. 540). Ст. 394 предоставляетъ наличнымъ заимодавцамъ, не согласнымъ на отсрочку и учрежденіе управленія, просить объ открытіи несостоятельности. Сравнивая это управленіе съ администраціей въ настоящемъ смыслѣ слова и ограниченной условіями, которыя не имѣютъ здѣсь мѣста, мы видимъ,

что при домашней сдѣлкѣ разсрочки и управленія должникъ не устраняется отъ управленія дѣлами и лишь оказывается подъ надзоромъ нѣсколькихъ заимодавцевъ, принимающихъ участіе въ этомъ управленіи. Должникъ продолжаетъ свою торгово-промышленную дѣятельность, но лишь не можетъ вступать въ новыя дѣла: управленіе (администрація), на основаніи установленное, объемлетъ только прежнія дѣла должника; въ новыя же дѣла — онъ, состоя подъ такимъ надзоромъ, вступать не можетъ (ст. 391). И въ этомъ между прочимъ заключается отличіе мировой сдѣлки отъ администраціи по торговымъ дѣламъ. Судебная практика не различаетъ администраціи въ собственномъ смыслѣ слова (ст. 395 сл.), отъ управленія (администраціи) ст. 392—394, не смотря на то, что законъ въ ст. 395 прямо противопоставляетъ эти два случая. Поэтому же судебная практика думаетъ, что не только цѣль администраціи (прим. къ ст. 402), но и цѣль управленія, о которомъ говоритъ ст. 392 сл., заключается въ возстановленіи дѣлъ должника, а отнюдь не въ ликвидаціи. Однако же въ виду состоявшейся ликвидаціи въ случаѣ управленія по ст. 392 — Сенатъ призналъ ее за согласіе кредиторовъ удовлетвориться суммою, отъ ликвидаціи полученной (касс. рѣш. 1905 г. № 100).

Таковъ одинъ видъ добровольнаго согласія заимодавцевъ и должника. Но законъ знаетъ еще мировыя сдѣлки въ техническомъ смыслѣ слова и учиняемыя уже по открытіи несостоятельности. Эти сдѣлки считаются дѣйствительными: 1) если онѣ учинены въ общемъ собраніи заимодавцевъ по минованіи узаконенныхъ сроковъ къ ихъ явкѣ; 2) если учинены по большинству трехъ четвертей признанныхъ исковъ; 3) когда сдѣлка утверждена будетъ Коммерческимъ Судомъ, а гдѣ его нѣтъ, Окружнымъ Судомъ (ст. 542). Несогласные на такую сдѣлку заимодавцы обязаны объявить причины своего несогласія письменно общему собранію заимодавцевъ, которое доноситъ объ оныхъ суду (ст. 543). Мировая сдѣлка, на вы-

шеупомянутомъ условіи учиненная, прекращаетъ конкурсъ и всѣ его послѣдствія такъ точно, какъ бы никогда онаго не было (ст. 544).

Изложеннымъ ученіемъ заканчивается отдѣлъ о торгово-промышленныхъ заведеніяхъ. Всѣ правовые институты, связанные съ заведеніемъ—фирма, регистрація, счетоводство, обложение и надзоръ—представляютъ то общее между собой, что, воплощая въ себѣ извѣстные частные интересы, въ то же время они имѣютъ и сторону публично-правовую, защищающую общественный интересъ. Эта вторая сторона отмѣчается здѣсь еще разъ для того, чтобы въ заключеніе дать отвѣтъ на вопросъ о томъ, какіе изъ разномѣстныхъ законовъ должны быть примѣняемы ко всѣмъ названнымъ институтамъ. Что касается фирмы (о товарныхъ знакахъ—см. выше), регистраціи, обложения, условій возникновенія торгово-промышленнаго заведенія, надзора за ихъ дѣятельностью, то при конфликтѣ разномѣстныхъ законовъ безусловное предпочтеніе должно быть отдано закону мѣстному предъ національнымъ; этого требуетъ публичный интересъ. Въ случаѣ перехода заведенія изъ однихъ рукъ въ другія по сдѣлкѣ между живыми условія пріобрѣтенія его на основаніи общаго принципа должны обсуживаться по законамъ мѣстонахожденія имущества. Нѣкоторую особенность представляетъ корабль—какъ торговое заведеніе, который въ отличіе отъ другихъ торгово-промышленныхъ заведеній (ст. 384 Зак. Гражд.) принадлежитъ къ движимымъ имуществамъ (ст. 401 тамъ же). Соответственно этому, при его продажѣ за границей могутъ быть примѣнены какъ законы того государства, гдѣ корабль находится и сдѣлка совершается, такъ и законы русскіе (ст. 152, 153 Уст. Торг. изд. 1903 г.; ст. 57 и 58 Уст. Конс. изд. 1903 г.).—Что касается наслѣдованія, то основной принципъ, принятый русскимъ законодательствомъ, заключается въ томъ, что порядокъ наслѣдованія иностранцевъ въ имѣніи, въ Россіи остающемся, опредѣляется общими правилами, для коренныхъ

подданныхъ дѣйствующими (ст. 835 Зак. о Сост. изд. 1899 г.; ст. 1284 Зак. Гр.), тогда какъ другія законодательства въ рѣшеніи этого вопроса склоняются къ принципу національному, въ виду близости наслѣдственныхъ отношеній къ семейственнымъ (итальянск. гражд. улож. ст. 8 вводн.; герм. гражд. улож. ст. 24, 25. вводн. Но и въ русскомъ законод.: ст. 58 Разд. II Уст. Кред. изд. 1903 г.; ст. 1218 Зак. Гражд. изд. 1900 г.; см. также отдѣльныя конвенціи о наслѣд. въ движим. имуществѣ иностранца). Если къ законному наслѣдованію торгово-промышленнаго заведенія примѣняются законы мѣста открытія наслѣдства, то относительно наслѣдованія по завѣщанію завѣщателю предоставляется право избрать обрядъ завѣщанія по мѣсту его жительства или по мѣсту нахождения имущества, или же примѣнить свой національный законъ (ст. 1077, 1078 Зак. Гражд.). При прекращеніи дѣятельности торгово-промышленнаго заведенія ликвидацией или конкурсомъ въ случаѣ столкновенія разномѣстныхъ законовъ въ отношеніи процессуальномъ—преимущество принадлежитъ закону мѣста, въ которомъ открылись ликвидация или конкурсъ. На основаніи этого же мѣстнаго закона рѣшаются и вопросы объ администраціи и мировыхъ сдѣлкахъ. Что же касается отношеній матеріальныхъ, то они разрѣшаются въ зависимости отъ свойства отдѣльныхъ правъ, по поводу которыхъ возникаетъ вопросъ.

IV. Товарищескія торгово-промышленныя предпріятія.

1. Торгово-промышленныя товарищества вообще.

Товарищескія предпріятія представляют собою своеобразную комбинацію капитала и труда и имѣют мѣсто тогда, когда для достиженія какой либо торгово-промышленной цѣли не достаточно единоличныхъ силъ и средствъ. Эта комбинація принимаетъ различный видъ въ зависимости отъ того, требуется ли въ данномъ случаѣ усиленіе преимущественно личныхъ силъ и личной отвѣтственности, или же имѣется потребность въ значительномъ капиталѣ, который отодвигаетъ на задній планъ личное участіе и личную отвѣтственность по дѣламъ товарищества. Въ этомъ смыслѣ типичнымъ представляется противоположеніе товарищества полного товариществу акціонерному, между которыми располагаются промежуточные формы, изъ каковыхъ назовемъ товарищество на вѣрѣ. Въ товариществѣ полномъ каждый участникъ отвѣчаетъ за долги товарищества всѣмъ своимъ имуществомъ, тогда какъ въ товариществѣ акціонерномъ отвѣтственность не идетъ дальше стоимости приобрѣтенной акціи. Товарищество на вѣрѣ состоитъ изъ неограниченно отвѣтственныхъ товарищей и вкладчиковъ, отвѣтственность которыхъ равняется размѣру вклада.

Соотвѣтственно цѣли, какую ставятъ себѣ товарищи, торгово-промышленное товарищество принимаетъ то одну, то дру-

гую организацію. А именно можетъ имѣть мѣсто простое товарищество, какъ договоръ, опредѣляющій размѣры вклада товарищей, участіе ихъ въ управленіи дѣлами товарищества, въ прибыляхъ и убыткахъ по сдѣлкамъ, заключаемымъ въ интересахъ общаго предпріятія отдѣльнымъ товарищемъ, который и отвѣчаетъ предъ третьими лицами. Т. о. для третьихъ лицъ это товарищество не существуетъ; отношенія, изъ него возникающія, исключительно внутреннія между-товарищескія. Такого рода товарищества могутъ возникать какъ въ виду предпріятія, для осуществленія котораго требуется продолжительное время и которое состоитъ изъ ряда дѣйствій, профессионально совершаемыхъ; но могутъ возникать такія товарищества и для совершенія опредѣленнаго дѣла или предпріятія, состоящаго въ совершеніи одной какой либо сдѣлки или операции.

Возможна и другая организація товарищескаго дѣла. Участники могутъ согласиться вести сообща дѣло, но при этомъ, не скрывая своего участія, выступать въ оборотѣ въ качествѣ именно товарищества въ видахъ увеличенія кредита своего предпріятія и соотвѣтственно этому въ качествѣ отвѣтственныхъ за дѣло лицъ. Въ такомъ случаѣ уже не возможно ограничиться установленіемъ лишь внутреннихъ товарищескихъ отношеній, а необходимо придать товариществу извѣстную внѣшнюю организацію, которая дѣлала бы очевиднымъ существованіе товарищества и дѣлала бы возможнымъ выступленіе товарищества, какъ таковаго. Товарищества этой второй категоріи выступаютъ въ торгово-промышленномъ оборотѣ не только съ внѣшней очевидностью для всѣхъ—въ качествѣ самостоятельнаго субъекта, но и имѣютъ цѣлью профессиональную экономическую дѣятельность, а отнюдь не совершеніе какой либо единичной сдѣлки.

Исторія товарищескаго права идетъ отъ простаго товарищества къ товариществу открытому, какъ самостоятельному субъекту. Безспорнымъ считается, что акціонерное товарище-

ство достигло этой цѣли вполне. Иное положеніе занимаютъ товарищества полное и на вѣрѣ. Если не всё отказываютъ въ признаніи за ними свойствъ юридическаго лица, то никто не станетъ утверждать, что названныя товарищества удовлетворяютъ всѣмъ признакамъ юридическаго лица. Никто не будетъ утверждать и того, что причина этого лежитъ не въ недоразвитости товариществъ полного и на вѣрѣ, а въ самой природѣ ихъ. Имѣющіяся въ литературѣ попытки создать срединныя понятія—относительнаго юридическаго лица, указываютъ на извѣстные запросы жизни, которые получаютъ соотвѣтствующее удовлетвореніе, хотя и не вполне подходятъ подъ установившіяся формы.

Какое же значеніе имѣютъ эти двѣ формы товарищества для торгово-промышленнаго оборота и какое положеніе занимаютъ онѣ въ дѣйствующемъ законодательствѣ?

Тотъ отвѣтъ, который будетъ данъ на поставленные вопросы, въ значительной степени зависитъ отъ причинъ историческихъ, детальное разсмотрѣніе которыхъ не входитъ въ нашу задачу. Здѣсь достаточно лишь отмѣтить, что въ дѣйствующемъ законодательствѣ товарищеское право нормировано дважды—въ Законахъ Гражданскихъ и въ Уставѣ Торговомъ. Но въ основаніе и тутъ, и тамъ положены одни и тѣ же историческіе источники, главнымъ образомъ Манифестъ 1 января 1807 года о дарованныхъ купечеству новыхъ выгодахъ, отличіяхъ, преимуществахъ и новыхъ способахъ къ распространенію и усиленію торговыхъ предпріятій. Конечно это не единственный источникъ дѣйствующаго у насъ товарищескаго права, въ которое не мало внесено и кодификаторскаго труда. Но, если изъ этого историческаго источника исходить дѣйствующее товарищеское право, то легко понять, почему не только Уставъ Торговый, но и Зак. Гражданскіе имѣютъ въ виду только торгово-промышленныя товарищества. По ст. 2127 Зак. Гражд. предметомъ товарищества могутъ быть всякаго рода полезныя и общему благу не противныя предпріятія по тор-

говлѣ, по застрахованію, по перевозкамъ и вообще по какой бы то ни было промышленности. Товарищества съ такимъ предметомъ принимаютъ форму—полнаго и на вѣрѣ. Эти же двѣ формы безъ какого либо измѣненія мы встрѣчаемъ и въ Уставѣ Торговомъ, гдѣ законодатель имѣетъ въ виду уже единственный предметъ—производство торговаго и, исходя изъ сословной точки зрѣнія, называетъ эти товарищества купеческими домами (прим. къ ст. 60) или торговыми домами (ст. 59). По соображеніямъ фискально-сословнымъ явилось требованіе предъявленія выписки изъ товарищескаго договора въ Городскую или Купеческую Управу, и этимъ требованіемъ поставлено различіе между торгово-промышленными товариществами Закон. Гражд. и торговыми товариществами Уст. Торговаго. Что Уставъ Торговый имѣетъ въ виду только товарищества торговыя въ тѣсномъ смыслѣ слова, вполне очевидно изъ ст. 62, которая говоритъ, что товарищество полное или торговый домъ составляется изъ лицъ, положившихъ за-едино торговать (см. ст. 56). Т. о. если торговое товарищество на основаніи ст. 2127 Зак. Гражд. можетъ и не принимать формы торговаго дома, за то торговый домъ можетъ быть основанъ только для предпріятія торговаго, и отнюдь не для фабричнаго и под.; таковъ по крайней мѣрѣ смыслъ закона (ср. опр. 4 Деп. 1895 г. № 1327 Гребн. № 37).

Иное положеніе занимаетъ акціонерное товарищество. По своему предмету эта форма товарищескаго единенія выходитъ за предѣлы торговли и промысловъ. Предметомъ компаніи на акціяхъ можетъ быть всякое, не составляющее ничьей исключительной собственности общепольное изобрѣтеніе или предпріятіе въ области наукъ, искусствъ, художествъ, ремеслъ, мореплаванія, торговли и промышленности вообще (ст. 2140 Зак. Гражд.). Это опредѣленіе относится и къ Уставу Торговому, который не излагаетъ акціонернаго права, отсылая къ Законамъ Гражд. и частнымъ уставамъ (ст. 77, 78). Въ манифестѣ 1 января 1807 г. говорится, что цѣль това-

рищества по участкамъ—служить видамъ Государственного хозяйства, почему сего рода компанія учреждается съ Высочайшаго утвержденія и, по существу своему допуская участниковъ изъ всѣхъ состояній, не прямо принадлежитъ къ занятіямъ купечества. И однакоже въ дѣйствующемъ Уставѣ Торговомъ (ст. 55 изд. 1903 г.) акціонерныя общества и товарищества на паяхъ названы торговыми товариществами на ряду съ полнымъ, на вѣрѣ и артельнымъ. И это совершенно правильно, такъ какъ акціонерныя предпріятія, каковы бы ни былъ ихъ предметъ, всегда являются предпріятіями торгово-промышленными не по цѣли, какую ставятъ они себѣ, а по тѣмъ средствамъ, которыми эта цѣль достигается. Характеръ означенныхъ средствъ коренится въ капиталистической организаціи акціонернаго предпріятія. Вотъ почему въ германскомъ торговомъ уложеніи акціонерныя товарищества отнесены къ категоріи, которую въ литературѣ называютъ формальными купцами, т. е. купцами въ силу усвоенной формы, не зависимо отъ предмета предпріятія.

Къ числу торговыхъ товариществъ Уст. Торг. (ст. 55) причисляетъ и артели. Въ Законахъ Гражданскихъ этотъ видъ товарищества совершенно обойденъ молчаніемъ, т. е. какъ будто бы артели считаются всегда торговыми, независимо отъ предмета ихъ дѣятельности. Однако же такое заключеніе было бы неправильно, такъ какъ артели по своей организаціи родственны не акціонернымъ товариществамъ, а полнымъ, и такъ какъ въ качествѣ трудовыхъ артелей онѣ образуются нерѣдко для предпріятій, къ торговлѣ и промышленности не имѣющихъ отношенія, каковы напр. артели плотничьи, рыболовные и др.

Если дѣйствующее законодательство знаетъ только товарищества торгово-промышленныя, то спрашивается, придаетъ ли оно этимъ товариществамъ ту форму, которая дѣлаетъ возможнымъ выступленіе ихъ въ оборотѣ въ качествѣ самостоятельныхъ субъектовъ?

Выше было отмѣчено, что общій ходъ историческаго развитія заключается въ томъ, что право идетъ отъ простѣйшей формы товарищества, какъ только договора, къ болѣе сложной формѣ - товарищества, какъ самостоятельнаго субъекта. Дѣйствующее законодательство представляется оригинальнымъ въ томъ отношеніи, что оно совершенно не знаетъ формы простого товарищества. Это объясняется исключительно законодательнымъ развитіемъ товарищескаго права и отнюдь не означаетъ, что простое товарищество не извѣстно и обороту и не нормировано обычаемъ, и что изъ Законовъ Гражд. нельзя отвлечь нормы, пригодныя для простого товарищества. Ст. 42 п. 2 Уст. Суд. Торг. также подтверждаетъ, что простыя товарищества могутъ имѣть мѣсто въ оборотѣ, и если они заключаются купцами, то становятся торговыми, въ качествѣ вспомогательныхъ торговыхъ сдѣлокъ. Законъ не запрещаетъ придавать товарищескому соглашенію какую угодно форму, лишь бы только условія, положенія и постановленія не были противны законамъ, не клонились бы ко вреду, ущербу или убытку для общественнаго блага (ст. 2132 Зак. Гражд.). Законъ не обязываетъ и къ тому, чтобы товарищество было непременно открытымъ, для всѣхъ явнымъ, и потому не запрещены товарищескія соглашенія, которыя связываютъ сотоварищей, но безразличны для третьихъ лицъ, имѣющихъ дѣло лишь съ кѣмъ нибудь изъ товарищей, отвѣчающимъ за всѣ свои сдѣлки. Такого рода скрытыя товарищества могутъ имѣть мѣсто и въ торговомъ оборотѣ, если въ нихъ участвуютъ субъекты этого оборота—купцы, фабриканты и т. д. Для такихъ участниковъ эти товарищества будутъ торгово-промышленными только потому, что въ качествѣ вспомогательныхъ торговыхъ сдѣлокъ подсудны Коммерческому Суду; они могутъ быть торгово-промышленными и въ томъ случаѣ, если законодатель найдетъ нужнымъ создать для нихъ особыя нормы, не примѣняемыя въ гражданской оборотѣ.

Что Законы Гражданскіе не сомнѣваются въ самостоятельности товарищества, полного и на вѣрѣ, совершенно очевидно изъ того обстоятельства, что въ перечнѣ лицъ, могущихъ пріобрѣтать имущество, названы между другими — сословія лицъ, какъ то: товарищества, компаніи, конкурсы (ст. 698). Въ Положеніи о Казенн. Подр. говорится, что товарищество, составившееся по казеннымъ подрядамъ, представляетъ собой одно лицо (ст. 3). Эта же мысль и то же выраженіе воспроизводится въ ст. 2135 Зак. Гр., въ ст. 74 Уст. Торг. (изд. 1903 г.), гдѣ говорится о лицѣ цѣлаго товарищества и о лицѣ торговаго дома.

Товарищества по ст. 2126 Зак. Гражд. состояются изъ лицъ, соединенныхъ въ одинъ составъ и дѣйствующихъ въ ономъ подъ однимъ именемъ. Товарищество полное составляется изъ лицъ, положившихъ заедино дѣйствовать (въ Уст. Торг.: торговать) подъ общимъ именемъ (въ Уст. Торг.: названіемъ) всѣхъ (ст. 2129 Зак. Гр. и ст. 62 Уст. Торг.).

Въ чемъ бы это дѣйствіе ни заключалось, какое бы предпріятіе (ст. 2127 Зак. Гр.) ни было цѣлью товарищества, какіе размѣры ни имѣлъ бы торгъ, ради котораго товарищество возникло (ст. 62 Уст. Торг.), во всякомъ случаѣ для товарищескаго дѣла нуженъ капиталъ. Этотъ капиталъ составляется изъ суммъ, вносимыхъ отдѣльными товарищами и вкладчиками, и именуется складочнымъ капиталомъ (ст. 2 прим. ст. 2127 Зак. Гр. и ст. 2131; п. 4 ст. 60 Уст. Торг. и ст. 65 Уст. Торг.). Этотъ капиталъ, какъ и всякое другое имущество, тѣмъ или инымъ путемъ пріобрѣтенное, считается принадлежащимъ самому товариществу, какъ сословію лицъ (ст. 415 Зак. Гр.).

Имѣя капиталъ и фирму, товарищество вступаетъ въ обязательства съ посторонними, на общее имя товарищества заключаемыя (ст. 2133), или — что то же — обязывается на лицо торговаго дома (ст. 74 Уст. Торг.). Договоромъ опредѣляется товарищъ — распорядитель, который и вступаетъ въ обя-

зательства отъ имени товарищества (ст. 2133 Зак. Гражд. и ст. 74 Уст. Торг.); ему предоставляется право непосредственно править и распоряжаться дѣлами товариществами (п. 3 ст. 60 Уст. Торг.) и въ частности — совершать обязательства на общее имя товарищества. Законъ положительно исключаетъ лишь вкладчика въ товариществѣ на вѣрѣ, который въ отличіе отъ товарищей не можетъ ни съ кѣмъ обязываться на лицо цѣлаго товарищества (ст. 2135 Зак. Гр. и ст. 74 Уст. Торг.). Лица, уполномоченныя по договору товарищества непосредственно управлять дѣлами торговаго дома, могутъ по дѣламъ сего дома искать и отвѣчать на судѣ. То же право предоставляется въ товариществѣ полномъ одному изъ товарищей, если онъ по силѣ учредительнаго договора уполномоченъ распоряжаться дѣлами товарищества (ст. 26 Уст. Гр. Суд.).

Въ качествѣ самостоятельнаго субъекта товариществъ имѣетъ свою особую подсудность: иски противъ компаній, обществъ и товариществъ предъявляются суду, въ вѣдомствѣ коего состоитъ правленіе ихъ или фирма (ст. 220 и 35 Уст. Гр. Суд.). Въ частности относительно торговаго товарищества опредѣлено, что мѣстомъ жительства и пребыванія по дѣламъ, до цѣлаго товарищества касающимся, почитается то мѣсто, въ которомъ находится его фирма (ст. 158 Уст. Суд. Торг. изд. 1903 г.).

Сопоставленіе статей Законовъ Гражданскихъ со статьями Устава Торговаго, какъ сказано, взятыхъ изъ общаго источника, должно было убѣдить насъ, что самостоятельность товарищества, какъ лица, одинаково признается въ правѣ гражданскомъ и торговомъ. Однако же нельзя было бы утверждать, что товарищество полное и на вѣрѣ, хотя бы въ формѣ торговаго дома, вполне соотвѣтствуютъ тому, что мы называемъ юридическимъ лицомъ, не зависящимъ отъ судьбы составляющихъ его лицъ, имѣющимъ имущество, вполне обособленное отъ имущества отдѣльныхъ товарищей, и наконецъ, воз-

никающимъ въ силу признанія со стороны государственной власти. Эти три пункта, если не вполне обойдены въ законѣ молчаніемъ, то по меньшей мѣрѣ не достаточно выяснены.

Что касается обособленности имущества товарищества полного и на вѣрѣ отъ имущества товарищей, то ея нѣтъ и не можетъ быть по самой природѣ этихъ товариществъ, исходящихъ изъ неограниченной личной отвѣтственности полныхъ товарищей всѣмъ своимъ движимымъ и недвижимымъ имуществомъ (ст. 2134, 23 2135 Зак. Гр.; ст. 68, ут. Уст. Торг.). Раздѣльность имущества товарищества отъ имущества товарищей должна была бы особенно рѣшительно обнаружиться въ моментъ несостоятельности товарищества или товарища. А между тѣмъ по ст. 2136 Зак. Гр. въ случаѣ несостоятельности одного товарища, вкладчика или участника въ компаніи, части его обращаются въ Конкурсное Управление (см. однакоже статью 477 Устава Суд. Торгового) т. е. идутъ на покрытие его частныхъ долговъ, очевидно въ ущербъ кредиторамъ товарищества. Изъ этого общаго правила сдѣлано исключеніе лишь для несостоятельныхъ товарищей и участниковъ въ содержаніи горныхъ заводовъ: заводы сего рода продаются съ публичнаго торга на удовлетвореніе долговъ несостоятельныхъ товарищей въ такомъ только случаѣ, когда находятся въ упадкѣ. Если же заводъ находится въ хорошемъ состояніи и въ полномъ дѣйствіи, то части тѣхъ товарищей, которые подверглись неоплатнымъ долгамъ, поступаютъ въ опеку, и изъ дохода сихъ частей, за оставленіемъ потребной суммы для безостановочнаго дѣйствія завода уплачиваются долги, доколѣ не будутъ очищены (ст. 2137). Что на удовлетвореніе долговъ товарищества идетъ частное и личное имущество товарищей, объ этомъ говоритъ самъ законъ (ст. 2134 Зак. Гр.; ст. 68 Уст. Торг.). Не ясно лишь одно, въ какомъ порядкѣ обращаются кредиторы товарищества къ двумъ имущественнымъ массамъ. Отвѣта на этотъ вопросъ въ законѣ нѣтъ. Редакція процитированныхъ статей, говорящихъ объ

отвѣтственности вообще и порознь, наводитъ на мысль о полномъ сліяніи двухъ имущественныхъ массъ. Въ судебной практикѣ высказано по этому вопросу нѣсколько противорѣчащихъ мнѣній, изъ которыхъ представляется ближе стоящимъ къ закону то, по которому дѣленію имущества торговаго дома на имущество собственно торговаго дома, или фирменное, и имущество личное отдѣльныхъ товарищей — не можетъ быть придано правового значенія въ смыслѣ обособленія перваго имущества по отношенію къ третьимъ лицамъ, или какъ преимущественнаго источника удовлетворенія долговъ торговаго дома (рѣш. 4 Деп. 1891 г. № 1769. Носенко Уст. Торг. 1904 г. ст. 68 § 3; иначе: опр. 1893 г. № 35 Греб. № 53 и проектъ, 644). А если такъ, то надо идти и дальше — признать, что несостоятельность товарищества есть въ то же время и несостоятельность товарищей (касс. рѣш. 1877 г. № 364). Но отсюда нельзя было бы сдѣлать вывода, что и администрація товарищества обнимаетъ все личное имущество товарищей, если сами товарищи не пожелаютъ передать администраціи лично принадлежащее имъ имущество, какъ напримѣръ заемныя письма, векселя, закладныя и обязательства всякаго рода (касс. рѣш. 1905 г. № 44; 1887 г. № 42).

Изъ трехъ наименованныхъ товариществъ только одно акціонерное удовлетворяетъ требованію раздѣльности имуществъ товарищества и личнаго имущества товарищей. Эта мысль съ полной опредѣленностью выражена въ законѣ. Такъ какъ — ст. 2172 Зак. Гр. — отвѣтственность компаніи ограничивается однимъ складочнымъ ея капиталомъ въ акціяхъ, то въ случаѣ неудачи предпріятія компаніи, или при возникшихъ на нее искахъ, всякій изъ акціонеровъ, не исключая и директоровъ, отвѣчаетъ только вкладомъ своимъ, поступившимъ уже въ собственность компаніи, и сверхъ онаго ни личной отвѣтственности, ни какому либо дополнительному платежу по дѣламъ компаніи подвергается быть не можетъ.

Вліяніє судьбы отдѣльныхъ участниковъ товарищества полного и на вѣрѣ на судьбу товарищества такъ же мѣшаетъ полному отождествленію товариществъ съ юридическими лицами. По своей первоначальной идеѣ полное товарищество должно прекращаться съ наступленіемъ тѣхъ или иныхъ перемѣнъ въ личномъ составѣ. Но послѣдовательное проведеніе этого начала оказалось неудобнымъ, такъ какъ въ случаѣ желанія продолжать начатое дѣло и послѣ наступившихъ перемѣнъ — представляется необходимость совершить снова всѣ тѣ дѣйствія, какія необходимы для возникновенія товарищества. Кроме того вновь возникающее товарищество уже не можетъ усвоивать себѣ ту репутацію, какая принадлежала прежнему. Т. о. при наличности товарищей прежняго товарищества оказывается невозможнымъ установить преемственность, фактически существующую. Не смотря на то, что въ товариществѣ съ солидарной и неограниченной отвѣтственностью личныя свойства каждаго изъ товарищей играютъ важную роль, право дѣлаетъ уступку основному принципу, поскольку эта уступка при соблюденіи выгодъ товарищей не нарушаетъ интересы третьихъ лицъ. Въ виду этого можно признать продолженіе обновленнаго товарищества, но едвали возможно освободить это новое товарищество отъ обязанности оповѣщенія третьихъ лицъ о происшедшей перемѣнѣ въ личномъ составѣ. Въ дѣйствующемъ законодательствѣ продолженіе товарищескаго предпріятія можетъ быть опезпечено двоякимъ образомъ. Во первыхъ по ст. 64 и 72 Уст. Торг. изд. 1903 г. каждое лицо, вступающее въ товарищество для производства общей торговли на складочный капиталъ, при составленіи договора о товариществѣ, обязано назначить лицо, долженствующее заступить въ случаѣ смерти его мѣсто, для продолженія общей торговли, до раздѣла или прекращенія товарищества на основаніи законовъ. Указаніе на другой случай продолженія товарищескаго предпріятія мы имѣемъ въ ст. 18 прилож. къ ст. 1238 прим. Зак. Гражд., опредѣляющей, что по всту-

пленіи наслѣдниковъ или опекуновъ въ права свои, отъ обоюднаго ихъ съ оставшимися товарищами согласія зависѣть будетъ выдѣлъ, раздѣлъ или продолженіе торговаго предпріятія на прежнемъ или новомъ основаніи. Съ такимъ продолженіемъ товарищества, имѣвшаго прекратиться по случаю смерти товарища, не слѣдуетъ смѣшивать продолженія хода торговаго предпріятія оставшимся въ живыхъ товарищемъ, заключающемся въ безостановочномъ отправленіи текущихъ дѣлъ, въ ликвидаціи оныхъ, т. е. въ производствѣ и приѣмѣ слѣдующихъ платежей, но отнюдь не въ вступленіи въ новыя спекуляціи (ст. 14 прилож. къ ст. 1238 Зак. Гр.). О судьбѣ товариществъ не торговыхъ законодатель заботится меньше, и потому соотвѣтствующихъ предписаній относительно ихъ не дѣлаетъ. И судебная практика съ полнымъ основаніемъ утверждаетъ, что смерть товарища, не назначившаго себѣ преемника, вызываетъ ликвидацію торговаго дома (касс. рѣш. 1899 г. № 104), и что за смертію одного изъ товарищей, не назначившаго себѣ преемника, товарищескій договоръ утрачиваетъ свое дальнѣйшее дѣйствіе въ силу самаго закона (касс. рѣш. 1890 г. 94). Но не одна только смерть участниковъ въ товариществѣ можетъ оказывать вліяніе на судьбы товарищества. Несостоятельность товарища разрушаетъ его имущественную сферу; вліетъ ли она на товарищество? Вліяніе несостоятельности товарища на судьбу товарищества должно обнаруживаться въ томъ, что товарищество будетъ прекращено, такъ какъ съ нею отпадаетъ неограниченно отвѣтственный товарищъ.

Изъ трехъ вышепоименованныхъ товариществъ только акціонерное вполне удовлетворяетъ требованіямъ юридическаго лица и въ разбираемомъ отношеніи. Въ виду отсутствія личной отвѣтственности и въ виду проистекающаго отсюда совершенно свободного перехода акцій изъ рукъ въ руки, какъ доказательствъ и выраженія участія въ товариществѣ, смѣна владѣльцевъ акцій а слѣдовательно и перемѣны въ участ-

никахъ товарищества вообще не оказываютъ на судьбу послѣдняго никакого вліянія.

Переходимъ къ послѣднему пункту, препятствующему отождествлять товарищества съ юридическимъ лицомъ.

Дѣйствующее законодательство считаетъ товарищества — полное, на вѣрѣ, торговый домъ и акціонерныя компаніи самостоятельными субъектами. Но не для всѣхъ изъ названныхъ товариществъ указываетъ оно условія пріобрѣтенія ими свойствъ юридической личности. Законодатель не чужда мысль о концессированіи товариществъ. Быть можетъ исходя изъ иныхъ соображеній, чѣмъ тѣ, которыя требуютъ признанія юридической личности, законъ запрещаетъ открывать какое либо торговое общество, товарищество или компанію безъ разрѣшенія правительства или безъ соблюденія предписанныхъ закономъ для сего правилъ (ст. 116 Уст. о Пред. и Пр. Прест.; ст. 1197 Улож. о Нак.). Но эта общая идея не получаетъ надлежащаго развитія (иначе — проектъ ст. 648, 695).

Акціонерныя компаніи и здѣсь не вызываютъ сомнѣнія: порядокъ утвержденія проекта устава компаніи представляетъ собой достаточное основаніе для того, чтобы считать компанію юридическимъ лицомъ. Для возникновенія торговаго дома, какъ мы знаемъ, необходимо внесеніе лицами, открывающими его, въ Городскую Управу (или замѣняющее ее учрежденіе), а въ городахъ С.-Петербургѣ, Москвѣ, и Одессѣ — въ Купеческую Управу выписки изъ взаимныхъ товарищескихъ постановленій и обвѣщеніе о возникновеніи товарищества купечества печатными листами (ст. 59; содерж. выписки въ ст. 60 Уст. Торг. изд. 1903 г.). Было уже указано, что этотъ порядокъ регистраціи, возникшій на почвѣ сословныхъ интересовъ, и потому не рассчитанный на приданіе товариществу свойствъ юридической личности, представляется во многихъ отношеніяхъ недостаточнымъ. Здѣсь отмѣтимъ лишь, что онъ можетъ быть примѣненъ только къ торговымъ домамъ т. е. къ такимъ, которые занимаются торгомъ въ тѣсномъ смыслѣ

этого слова и учреждаются по Уставу Торговому. Стоило перенести ст. 59 и 60 въ Законы Гражданскіе, чтобы этотъ хотя и несовершенный порядокъ регистраціи товариществъ — самостоятельныхъ субъектовъ оборота, получилъ значеніе общаго института и тогда могъ бы быть примѣняемъ и къ тѣмъ товариществамъ, предметомъ коихъ является промышленность (ст. 2127 Зак. Гражд.). Но вѣдь и безъ этого законъ не сомнѣвается, что товарищества полное и на вѣрѣ, какъ они изложены въ Законахъ Гражданскихъ, являются самостоятельными лицами или сословіями лицъ. Спрашивается: какимъ же образомъ сообщаются этимъ товариществамъ свойства самостоятельнаго субъекта? Законъ не даетъ отвѣта на этотъ вопросъ, а судебная практика обнаруживаетъ значительныя колебанія даже при оцѣнкѣ формальностей, предписанныхъ закономъ для открытія торговыхъ домовъ. То она утверждаетъ, что внесеніе выписки торговымъ домомъ въ указанные закономъ учрежденія преслѣдуетъ лишь фискальныя цѣли, а для возникновенія товарищества необходимо лишь обвѣщеніе купечества циркулярами (опр. 4 февр. 1893 г. № 207. Гребн. № 51); то придаетъ главнѣйшее значеніе письменному договору, который будто бы представляетъ изъ себя не только удостовѣреніе о взаимномъ согласіи сторонъ, но въ то же время и самый актъ объ учрежденіи товарищества, опредѣляющій права и обязанности товарищей, составляющихъ «единое цѣлое» товарищества (опр. 4 Дел. 1895, № 1327. Гребн. № 37). Въ другомъ случаѣ, принимая во вниманіе существо товариществъ полного и на вѣрѣ, какъ товариществъ открытыхъ, т. е. выступающихъ въ оборотѣ именно въ качествѣ самостоятельныхъ субъектовъ, Прав. Сенатъ говоритъ, что для признанія такой самостоятельности товарищества не нуженъ даже и письменный договоръ. Онъ считаетъ достаточнымъ, если третьи лица вступали въ сдѣлки именно съ фирмой, какъ таковою и если установлено, что участники фирмы дѣйствительно состояли между собой въ

товариществѣ, были соединены во едино для производства общей торговли подъ общою фирмою, отъ имени которой и вступали въ сдѣлки съ третьими лицами посредствомъ уполномоченнаго на то представителя (опр. 1890 г. № 313. Гребн. № 50).

2. Товарищество полное.

Полное товарищество есть договорное соединеніе нѣсколькихъ лицъ для занятія торговлей или промыслами подъ товарищеской фирмой, съ солидарной отвѣтственностью товарищей за долги товарищества въ размѣрѣ всего своего имущества (ст. 2129, 2134 Зак. Гр.; ст. 62, 68 Уст. Торгов.). Въ томъ случаѣ, когда полное товарищество предметомъ своимъ имѣетъ производство торга, оно называется торговымъ домомъ.

Отвѣтственность товарищей не зависитъ отъ количества или характера взноса, будучи установлена закономъ. Товарищество основывается на личномъ кредитѣ (ср. ст. 1688 Ул. о Нак.), почему оно и не допускаетъ слишкомъ большого числа участниковъ, и слѣдовательно не примѣнимо къ слишкомъ крупнымъ, требующимъ значительнаго капитала, предпріятіямъ. Въ интересахъ кредита товарищества ему сообщаются и свойства самостоятельнаго лица. Въ этомъ качествѣ полное товарищество выступаетъ въ торговомъ оборотѣ купцомъ, если занимается торговлей (ст. 2127 Зак. Гражд.; ст. 62 Уст. Торг.), фабрикантомъ, если занимается обработкой или переработкой, банкиромъ, если совершаетъ сдѣлки банкирскаго промысла и т. д.

Что именно полное товарищество или торговый домъ является хозяиномъ заведенія, а не товарищи, очевидно изъ того, что промысловое свидѣтельство выбирается на имя товарищества. Отступленіемъ отъ основнаго начала будетъ лишь правило,

въ силу котораго глава дома можетъ получить сословное купеческое свидѣтельство, если промысловое свидѣтельство товарищества соответствуетъ указанному въ законѣ разряду и если глава дома внесетъ гильдейскую пошлину (ст. 535 Зак. о Сост.; ст. 450 Уст. о Прям. Нал.).

Для возникновенія полнаго товарищества необходимъ договоръ (ст. 2132 Зак. Гр.; ст. 67 Уст. Торг.), который не нуждается ни въ какой формѣ и можетъ быть доказываемъ даже указаніемъ на дѣйствія товарищей (опр. 4 Деп. 1890 г. № 313. Гребн. № 50). Но если полное товарищество образуется для торговли и притомъ имѣетъ въ виду усвоить форму торговаго дома на основаніи Уст. Торг., въ такомъ случаѣ письменная форма соглашенія неизбежна, такъ какъ для открытія торговаго дома требуется представленіе выписки изъ договора (ср. ст. 14 прим. къ ст. 708 пр. 2 Зак. Гр.). Обязательственныя отношенія между товарищами возникаютъ съ момента совершенія договора и нисколько не зависятъ отъ формальностей, исполненіе которыхъ можетъ быть требуемо закономъ для выступленія товарищества, какъ самостоятельнаго субъекта (опр. 4 Деп. 1893 г. № 1383 Гребн. № 41; Ыш. 1874 № 1077 Носенко I № 237).

Изъ товарищескаго договора возникаютъ отношенія, не касающіяся третьихъ лицъ, и потому именуемыя внутренними товарищескими отношеніями. Въ чемъ бы ни заключались обязанности изъ договора товарищества, въ имущественномъ ли исполненіи, или въ какомъ нибудь дѣйствіи или даже въ воздержаніи отъ дѣйствія, обязанности, эти не смотря на то, что товарищество еще не получило внѣшняго существованія, имѣютъ въ виду не отдѣльныхъ товарищей, а само товарищество, какъ цѣлое, имѣющее уже товарищескій фондъ, отдѣльный отъ имущества товарищей, и не подлежащій разрушенію безъ общаго согласія товарищей. По отношенію къ этому имуществу товарищу принадлежитъ лишь право требованія при были и по прекращеніи товарищества своей доли. Обособлен-

ность товарищеского имущества обнаруживается и въ томъ, что товарищество можетъ заключать сдѣлки съ отдельными товарищами и по сдѣлкамъ въ случаѣ нужды вести съ ними процессы. Товарищескій договоръ создаетъ товарищескую отвѣтственность за неправильное расходование суммъ, за нарушение къ дѣламъ товарищества вниманія, какое проявляетъ товарищъ къ своимъ дѣламъ.

Изъ договора товарищества возникаетъ обязанность дѣлать вклады или взносы для образованія товарищескаго фонда. Всякое переносимое право и всякая цѣнность можетъ быть предметомъ вклада и можетъ быть передана въ собственность или въ пользованіе товариществу. Владѣ составляетъ обязанность и право товарища, но исполненіемъ этой обязанности товарищъ уже отвѣщается отъ какихъ либо дополнительныхъ взносовъ. Внесеніе вклада происходитъ черезъ передачу его въ товарищеское имущество по правиламъ гражданского права о рискѣ, отвѣтственности за эвикцію и т. д.

Договоръ товарищества долженъ опредѣлить порядокъ веденія товарищескаго дѣла. Право и обязанность веденія товарищескихъ дѣлъ принадлежитъ каждому товарищу и лежитъ на каждомъ изъ нихъ (рѣш. С.-П.-Б. К. С. 1893 г. по д. Серебрякова. Вильсонъ № 112).

Если въ договорѣ не поставлено иначе, возможность устраненія должна быть признана, хотя законъ и не говоритъ объ этомъ. Лишь только относительно торговаго дома сказано, что въ випискѣ должны быть обозначены тѣ изъ товарищей, которые уполномочены непосредственно править и распоряжается дѣлами товарищества (п. 3 ст. 60 Уст. Торг.); но здѣсь рѣчь идетъ о представительствѣ, а не о веденіи дѣлъ товарищества. Единоличное или коллективное веденіе дѣлъ опредѣляется въ товарищескомъ договорѣ или въ дополнительномъ соглашеніи. Право веденія дѣлъ ограничивается обычными дѣлами, входящими въ предпріятіе товарищества и не простирается на операціи, выходящія за предѣлы этихъ

обычныхъ дѣлъ. Въ противномъ случаѣ уже не достаточно согласія на сдѣлку со стороны уполномоченныхъ на веденіе дѣлъ, а требуется и участіе всѣхъ товарищей. Но во всякомъ случаѣ не участвующіе въ веденіи дѣлъ товарищи имѣютъ право контроля, доступа въ заведеніе, осмотра торговыхъ книгъ, требованія отчетовъ (опр. 4 Деп. 1891 г. № 93 Гребн. № 47 см. и Вильсонъ № 113). Распорядители дѣлами товарищества, если ихъ нѣсколько, отвѣчаютъ солидарно за свои распоряженія и упущенія (ср. касс. рѣш. 1886 г. № 24) и отвѣтствуютъ по ст. 1198, 1199 Улож. о Нак. Уполномоченный на веденіе товарищескихъ дѣлъ можетъ быть устраненъ противъ его воли лишь по постановленію суда (ср. опр. 4 Деп. 1892 № 93. Гребн. № 52). Товарищъ распорядитель можетъ получать опредѣленное ему договоромъ вознагражденіе; но безъ особаго о томъ соглашенія распорядитель не можетъ требовать вознагражденія, такъ какъ онъ прилагаетъ трудъ не къ чужому дѣлу, а къ общему, въ наилучшей эксплуатаціи котораго и въ полученіи съ него наибольшей прибыли непосредственно заинтересованъ самъ (опр. 1895 г. № 1328 Гребн. № 55). Но распорядителю принадлежитъ право на возмѣщеніе сдѣланныхъ имъ для товарищества издержекъ, взыскиваемыхъ, по мнѣнію судебной практики, уже по прекращеніи товарищескихъ отношеній при окончательномъ расчетѣ (опр. 4 Деп. 1893 № 255. Гребн. № 42).

Полные товарищи безъ согласія остальныхъ не могутъ вести ни за чужой, ни за свой счетъ дѣлъ подобныхъ тѣмъ, ради которыхъ возникло товарищество. Это требованіе вытекаетъ изъ соображеній о bona fides; а относительно торговаго дома имѣется специальное предписаніе, въ силу котораго товарищъ одного торговаго дома не можетъ въ одно и то же время быть товарищемъ другого дома (ст. 69 Уст. Торгов.). Нарушеніе этого запрещенія должно имѣть послѣдствіемъ искъ о прекращеніи конкуренціи, о возмѣщеніи убытковъ и тре-

бование о переводѣ совершенной товарищемъ сдѣлки на товарищество. Если стороны вносятъ соглашеніе о конкуренціи въ договоръ, то бязательство сторонъ можетъ быть опредѣлено ближе. Въ такомъ случаѣ является необходимость изъясненія дѣйствительнаго смысла и предѣловъ соглашенія (рѣш. 4 Деп. 1876 г. № 1666. Носенко Сборникъ I, № 243).

Товарищамъ принадлежитъ право участія въ прибыляхъ и на нихъ лежитъ обязанность нести на себѣ убытки предпріятія. Порядокъ раздѣла дивиденда опредѣляется соглашеніемъ, а то происходитъ по окончаніи дѣлового года и въ томъ случаѣ, когда на вкладъ отчисляются проценты, производится поголовно; если же процента на вкладъ не установлено, то раздѣлъ долженъ быть пропорціональный вкладу. Чте касается убытковъ, то, если не имѣется особаго соглашенія, они распределяются пропорціонально паямъ товарищей. Но эти убытки подлежатъ восполненію лишь въ случаѣ особаго соглашенія объ этомъ. Если же такого соглашенія не было, то и самые убытки скажутся лишь при окончательныхъ расчетахъ товарищей.

Внѣшнія отношенія, возникающія по поводу полного товарищества, берутъ свое начало не изъ договора, а изъ какого нибудь внѣшняго факта, т. е. регистраціи, опубликованія и т. п. По дѣйствующему законодательству торговый домъ не иначе можетъ быть открытъ и не иначе получаетъ гражданское и торговое знаменованіе, какъ по исполненіи внесенія выписки и обвѣщеніи купечества печатными листами.

Важнѣйшій вопросъ связанный съ внѣшней стороной полного товарищества, касается его представительства. Подобно тому, какъ каждому товарищу принадлежитъ право участвовать въ веденіи дѣлъ, такъ каждый товарищъ есть представитель товарищества, объемъ представительства котораго ограниченъ лишь родомъ дѣлъ, составляющихъ предметъ даннаго товарищества. Каждому товарищу, какъ представи-

телю, принадлежитъ право выдачи довѣренности, наемъ приказчиковъ, но за то и каждый товарищъ можетъ опротестовать соотвѣтственныя дѣйствія другого. Однако въ договорѣ можетъ имѣть мѣсто не только назначеніе распорядителей, но и представителей товарищества. Это послѣднее, чтобы быть обязательнымъ для третьихъ лицъ, должно быть зарегистрировано, должно быть указано въ выпискѣ (п. 3 ст. 60 Уст. Торг.) или наконецъ должно быть оповѣщено циркулярами. По общему правилу для дѣйствительности представительства не требуется безусловно, чтобы сдѣлка совершалась прямо отъ имени товарищества: достаточно, если по намѣренію сторонъ она совершается для товарищества.

Если товарищество является самостоятельнымъ субъектомъ, то за нимъ нужно признать не только права, но и обязанности. Изъ важнѣйшаго его права на товарищеское имущество проистекаетъ и обязанность отвѣчать по различнымъ обязательствамъ товарищества, которое не совершаетъ лишь деликтовъ. Но рядомъ съ отвѣтственностью товарищества, какъ самостоятельнаго союза, стоитъ и отвѣтственность отдѣльныхъ товарищей. Стоящая рядомъ съ отвѣтственностью товарищества солидарная и неограниченная отвѣтственность товарищей, какъ уже было замѣчено, возникаетъ въ силу самаго закона въ самый моментъ возникновенія обязательства, поэтому право кредиторовъ привлечь къ отвѣтственности товарищей не обусловливается ни предварительнымъ обращеніемъ къ товарищескому фонду, ни даже предварительнымъ судебнымъ укрѣпленіемъ этого требованія. Въ этомъ именно смыслѣ редактивана совершенно соотвѣтствующая природѣ полного товарищества ст. 2135, по которой въ товариществѣ полномъ всѣ товарищи отвѣтствуютъ за всѣ долги онаго вообще и порознь всѣмъ имуществомъ своимъ движимымъ и недвижимымъ. То же самое установлено и для торговаго дома (ст. 68 Уст. Торг. Если бы требованіе предъявлено было къ товарищу, который и выполнилъ бы его, то и онъ могъ бы предъ-

явить со своей стороны требованіе, но не къ товарищу, а къ товариществу.

Товарищество можетъ подъ своей фирмой вчинять иски и отвѣчать на судѣ по дѣламъ, до цѣлаго товарищества касающимся (ср. ст. 158 Уст. Суд. Торг.), Лица уполномоченныя по договору товарищества непосредственно управлять дѣлами торговаго дома, имѣющаго извѣстную фирму, могутъ, по дѣламъ сего дома искать и отвѣчать на судѣ и безъ особенной довѣренности, если въ договорѣ не поставлено противнаго. То же право предоставляется въ товариществѣ полномъ одному изъ товарищей, если онъ, по силѣ учредительнаго договора, уполномоченъ распоряжаться дѣлами товарищества (ст. 26 Уст. Гр. Суд.). При коллективномъ представительствѣ въ судѣ достаточно явиться и одному. Но такіе акты, какова напр. присяга, должны быть совершаемы всѣми представителями вмѣстѣ. По ст. 283 Уст. Торг. Суд. къ присягѣ по купеческимъ книгамъ не могутъ быть привлекаемы всѣ товарищи торговаго дома, но только тѣ лица, кои вели торгъ. Въ виду установленной закономъ солидарной отвѣтственности товарищей рѣшеніе, постановленное относительно товарищества, простираетъ свое дѣйствіе и на товарищей, освобождая ли ихъ отъ отвѣтственности, или распространяя токовую и на товарищей.

Въ виду существованія товарищескаго имущества, и не смотря на неограниченную отвѣтственность товарищей за долги товарищества, частные вѣрители товарищей не имѣютъ права на товарищеское имущество. Ихъ претензіи могутъ ограничиваться лишь прибылями товарищей, и частями товарищескаго имущества послѣ раздѣла. Соотвѣтственно этому товарищи не могутъ устанавливать на свои части закладнаго права, если конечно оно не было установлено уже къ моменту вступленія въ товарищество. На томъ же основаніи не допускается зачетъ требованій товарищества съ частными требованіями товарища, какъ и наоборотъ: требованіе къ товариществу не

можетъ быть зачтено требованіемъ отдѣльнаго товарища къ тому же третьему лицу. Отдѣльные товарищи могутъ выступать въ качествѣ вѣрителей и должниковъ товарищества по тѣмъ или другимъ вещнымъ правоотношеніямъ или обязательствамъ, напр. купли, найма, займа, векселя.

Полное товарищество прекращается или по обстоятельствамъ, отъ воли товарищей не зависящимъ, или по соглашенію сторонъ, или наконецъ чрезъ односторонній отказъ. Подъ первую группу случаевъ подходятъ: открытіе конкурса надъ имуществомъ товарищества, смерть или несостоятельность товарища, и вообще утрата имъ способности распоряжаться своимъ имуществомъ. Соглашеніе о прекращеніи можетъ входить въ содержаніе первоначальнаго договора, если назначается срокъ существованія товарищества, или же оно является дополнительнымъ постановленіемъ. Односторонній отказъ долженъ быть сдѣланъ благовременно и долженъ имѣть достаточное основаніе, оцѣнка котораго принадлежитъ суду; во всякомъ случаѣ событіе, служащее причиной отказа, должно касаться товарищества или товарищей и должно дѣлать недостижимой или трудно достижимой цѣль товарищества. Выходъ товарищества не снимаетъ съ уходящаго отвѣтственности по долгамъ товарищества въ теченіе общей давности по нашему законодательству и въ теченіе особо установленнаго, болѣе или менѣе короткаго срока по западнымъ законодательствамъ.

Прекращеніе товарищескаго предпріятія, наступающее по одному изъ указанныхъ основаній, неизбежно соединено съ ликвидаціей дѣла, каковой и завершается жизнь товарищества. Если товарищество впадаетъ въ несостоятельность, то имѣетъ мѣсто учрежденіе конкурса.

Всѣ перечисленные событія, ведущія къ окончанію товарищества, становятся обязательными для третьихъ лицъ лишь со времени зарегистрированія, или опубликованія ихъ. У насъ, что касается торговаго дома, казалось бы правильнымъ требовать представленія сообщенія въ Городскую

или Купеческую Управу и обвѣщенія купечества циркулярами; но законъ такого требованія не ставитъ. Судебная практика полагаетъ, что исполненіе формальностей необходимо при уничтоженіи торговаго дома; если товарищи не выполнять этого, то не будутъ свободны отъ отвѣтственности въ качествѣ товарищей (рѣш. 4 Деп. 1876 № 64 Носенко I № 245). Въ зависимости отъ того, какимъ способомъ образовалось товарищество полное, основанное по Зак. Гр., тѣмъ же способомъ должно быть оно и прекращено. Соблюденіе того же порядка необходимо и при всякомъ измѣненіи въ товариществѣ (рѣш. 4 Деп. 1881 г. № 518 Носенко V № 342), въ особенности на тотъ случай, когда товарищество продолжается, не смотря на происшедшія въ немъ личныя перемѣны.

3. Товарищество на вѣрѣ.

Товарищество на вѣрѣ или командитное есть товарищество съ неограниченной отвѣтственностью одного или нѣсколькихъ товарищей и съ отвѣтственностью другого или другихъ (командитистовъ) сдѣланными вкладами (ст. 2130 Зак. Гр; ст. 71 Уст. Торг.). Если товарищество на вѣрѣ учреждается для производства торга и съ соблюденіемъ правилъ Устава Торговаго относительно возникновенія товарищества, въ такомъ случаѣ мы имѣемъ торговый домъ. Подвидомъ товарищества на вѣрѣ считаютъ неизвѣстную нашему законодательству акціонерную командиту, въ которой рядомъ съ неограниченно-отвѣтственными товарищами имѣются вкладчики—акціонеры.

По своей юридической природѣ товарищество на вѣрѣ представляется модификаціей товарищества полного, и къ нему примѣняются всѣ правила этого послѣдняго (ст. 72 Уст. Торг.), поскольку то допускаетъ фактъ участія въ товариществѣ на вѣрѣ лицъ съ ограниченной отвѣтственностью. Товарищество основывается на неформальномъ договорѣ. Если товариществу придается видъ торговаго дома, то и здѣсь надо предполагать

необходимость письменной формы договора. Товарищескій договоръ долженъ опредѣлить положеніе отдѣльныхъ участниковъ—товарища и вкладчика, каковыми могутъ быть не только физическія лица, но и товарищества: что касается вкладчика, то какія угодно. неограниченнымъ же товарищемъ можетъ быть лишь товарищество полное. Договоръ долженъ опредѣлить предметъ предпріятія, фирму, мѣстожительство и имущественные взносы вкладчиковъ. Если дѣло идетъ о товариществѣ на вѣрѣ въ формѣ торговаго дома, то въ представляемой въ Городскую или Купеческую Управу выпискѣ, а равно и въ обвѣщеніяхъ купечества объ открытіи товарищества должно быть обозначено количество капитала, составленнаго товарищами, а также капитала, вносимаго каждымъ вкладчикомъ (ст. 60 п. 4 Уст. Торг. изд. 1903 г.); но при этомъ поименованія вкладчиковъ не требуется и не производится, если они сами того не пожелаютъ (ст. 76.).

Что касается возникновенія товарищества на вѣрѣ, какъ самостоятельнаго субъекта, то здѣсь примѣняется все сказанное о товариществѣ полномъ.

Отличія отъ полного товарищества въ нормированіи внутреннихъ отношеній товарищества на вѣрѣ заключаются въ томъ, что вклады командитистовъ—имуществомъ или личнымъ трудомъ (опр. 4 Деп. 1895 г. № 1327 Гребн. 37) могутъ быть опредѣлены относительно товарищей иначе, чѣмъ въ отношеніи третьихъ лицъ (опр. 4 Деп. 1890 г. № 39. Гребн. № 39), что вкладчики, если нѣтъ иного соглашенія, не участвуютъ въ веденіи товарищескихъ дѣлъ. Распорядители товарищи распоряжаются дѣлами товарищества, не выходя за предѣлы даннаго предпріятія, и обращаясь въ противномъ случаѣ за согласіемъ вкладчиковъ. Но, ввѣривши свой капиталъ товариществу, вкладчики—командитисты не могутъ быть лишены права контроля надъ дѣятельностью товарищества, который можетъ заключаться въ требованіи сообщенія баланса, въ осмотрѣ книгъ и документовъ товарищества. За-

прещение конкуренции и въ частности запрепращеніе участвовать въ другомъ домѣ можетъ относиться лишь къ товарищу а отнюдь не къ вкладчику (ст. 72, 69 Уст. Торг.). Вкладчикъ участвуетъ въ прибыляхъ товарищества въ размѣрѣ, пропорціональномъ сдѣланному вкладу. Что же касается убытковъ, то вкладчикъ отвѣчаетъ за нихъ только въ размѣрѣ сдѣланнаго вклада (ст. 73, 75 Уст. Торг.; ст. 2135 Зак. Гражд.) Полученныя прибыли онъ не обязанъ возвращать на покрытие убытковъ товарищества; напротивъ того, если убытками уменьшился вкладъ, то можно требовать обращенія прибылей будущихъ годовъ на восполненіе уменьшеннаго вклада.

Внѣшнія отношенія товарищества на вѣрѣ опредѣляются свойствами товарищества, какъ самостоятельнаго субъекта, требующаго прежде всего представительства. Неограничено отвѣчающій товарищъ является представителемъ товарищества; напротивъ того вкладчикъ въ семъ качествѣ не можетъ ни съ кѣмъ обязываться на лицо цѣлаго товарищества (ст. 2135 Зак. Гражд. и на лицо торговаго дома въ ст. 74 Уст. Торг.). Въ этомъ же смыслѣ говоритъ ст. 73 Уст. Торг., что вкладчикъ не входитъ въ распоряженіе дѣлами товарищества. Но именно только въ качествѣ вкладчика, а отнюдь не въ званіи довѣреннаго или приказчика. По долгамъ товарищества отвѣчаетъ имущество товарищества и товарищей. Но кредиторы не могутъ предъявить требованія къ командитистамъ—вкладчикамъ, если послѣдніе уже внесли свои вклады. Напротивъ того, если вкладчикъ не выполнилъ своей обязанности предъ товариществомъ и не внесъ вклада, въ такомъ случаѣ за кредиторами товарищества должно быть признано право обращаться къ вкладчику съ требованіемъ внесенія вклада. Это право вытекаетъ изъ такъ или иначе заявленной готовности товарищества отвѣчать не только имуществомъ товарищей, но и положительно опредѣленнымъ капиталомъ, составленнымъ изъ вкладовъ. Еслибы вкладчикъ былъ совершенно закрытъ товариществомъ отъ третьихъ лицъ, въ

такомъ случаѣ было бы скрытое товарищество, а не товарищество на вѣрѣ и не было бы никакой надобности поставлять третьихъ лицъ въ извѣстность о взносахъ вкладчиковъ. Чтобы сохранить нормальную посредственную отвѣтственность вкладчиковъ только черезъ товарищество, запрещается обратная выдача вкладчикамъ внесенныхъ вкладовъ (опр. 4 Деп. 1893 г. № 1383 Гбѣбн. № 41). Ограниченная отвѣтственность вкладчика превращается въ неограниченную, если онъ будетъ заключать сдѣлки отъ имени товарищества, не заявляя прямо, что онъ дѣйствуетъ въ качествѣ повѣреннаго, а также и въ томъ случаѣ, если имя вкладчика съ его согласія будетъ внесено въ фирму товарищества.

Что касается окончанія товарищества на вѣрѣ, то какъ и въ полномъ товариществѣ, выходъ товарища разрушаетъ прежнее товарищество (иначе: рѣш. 4 Деп. 1881 № 207 Носенко V № 76), вступленіе новаго товарища измѣняетъ составъ прежняго. Поэтому какъ въ томъ, такъ и въ другомъ случаѣ требуется внесеніе измѣненій въ регистрацію, гдѣ таковая существуетъ, и оповѣщеніе кого слѣдуетъ. Что касается вкладчика, то въ виду отсутствія личной отвѣтственности его по дѣламъ товарищества, ни его смерть, ни утрата способности распоряженія имуществомъ, не ведутъ за собой прекращенія товарищества. На мѣсто умершаго вкладчика вступаютъ его наслѣдники. Выходъ командитиста со всѣмъ своимъ вкладомъ или съ частью его производить измѣненіе въ товариществѣ и нуждается въ оповѣщеніи или зарегистрированіи (Носенко. Уст. Торг. 1904 г. ст. 72 § 1, § 7). Но выходъ вкладчика представляется совершенно недопустимымъ въ томъ случаѣ, если онъ, выходя изъ товарищества, получаетъ изъ кассы свой вкладъ въ то время, когда долги товарищества превышаютъ его складочный капиталъ и когда слѣдовательно полученіе вклада представляется недобросовѣстнымъ обогащеніемъ (Носенко. Уст. Торг. 1904 г. ст. 72 § § 7). Выходъ вкладчика можетъ быть совершенъ путемъ перепродажи пая. Но

судебная практика не допускает покупки пая вкладчика полным товарищем; подобная покупка имеет такое же точное значение, какъ уплата пая изъ кассы товарищества, такъ какъ товарищъ и до уплаты отвѣчаетъ всѣмъ своимъ имуществомъ, и уплата пая не постороннимъ, а самимъ же товарищемъ не увеличиваетъ обезпеченія товарищества, но уменьшаетъ его на уплаченную сумму (рѣш. 1881 г. № 207. Носенко, V. № 76). Недобровольный выходъ вкладчика имеетъ мѣсто въ случаѣ его несостоятельности, когда часть его (вкладъ) обращается въ конкурсное управленіе (ст. 2136 Зак. Гражд.). Въ такомъ случаѣ вкладчикъ очевидно выбываетъ изъ товарищества, которое можетъ продолжаться лишь при томъ условіи если имѣются и другіе вкладчики, но которое во всякомъ случаѣ продолжается въ измѣненномъ составѣ, а потому предполагается соблюденіе соответствующихъ формальностей.

Товарищество приводится къ концу въ случаѣ наступленія соответственныхъ условій—путемъ ликвидаціи, или же на мѣсто его является конкурсное управленіе.

4. Акціонерное товарищество.

Акціонерное товарищество или компанія на акціяхъ по ст. 2139 составляется посредствомъ соединенія извѣстнаго числа частныхъ вкладчиковъ, опредѣленнаго и единообразнаго размѣра въ одинъ общій складочный капиталъ, которымъ и ограничивается кругъ дѣйствія и отвѣтственности каждой изъ сихъ компаній.

Для существа дѣла безразлично наименовать этотъ видъ товарищества акціонернымъ или паевымъ, такъ какъ основой того и другого является ограниченная отвѣтственность, и всѣ принадлежности и условія существованія акціонерной компаніи и паевого товарищества одни и тѣ же (касс. рѣш. 1898 г. № 31). Фактическая разница между акціонерными

товариществами и паевыми или товариществами на паяхъ заключается лишь въ томъ, что капиталъ послѣднихъ раздѣляется на сравнительно крупныя доли (напр. 500, 1000, 5000, 10000, 25,000 руб.). Крупные пай фактически ограничиваютъ число участниковъ, связь между которыми здѣсь болѣе близкая, чѣмъ въ обычномъ акціонерномъ товариществѣ. Въ предупрежденіе вступленія въ товарищество лицъ неизвѣстныхъ или нежелательныхъ уставы паевыхъ товариществъ иногда предоставляютъ въ пользу пайщиковъ право преимущественной покупки пая лица, выходящаго изъ товарищества или ограничиваютъ право продажи обязанностью заявленія о томъ правленію.

Обращаясь къ выясненію юридической природы акціонернаго товарищества, мы должны прежде всего отмѣтить договорное происхожденіе его (касс. рѣш. 1905 г. № 55; 1879 г. № 236). Въ жизни акціонернаго товарищества, уже организованнаго, этотъ договорный моментъ въ значительной степени утрачиваетъ свое значеніе, какъ по тому, что является возможность постоянной смѣны участниковъ, такъ и по тому, что личное участіе акціонеровъ въ дѣлахъ управленія для большинства изъ нихъ представляется ничтожнымъ. Въ этомъ смыслѣ нѣкоторые предпочитаютъ говорить объ акціонерномъ предпріятіи, а не о товариществѣ. Но такъ какъ формально товарищеское единеніе продолжается во все время существованія компаніи, проявляясь и въ организаціи управленія, то говорить о полномъ устраненіи товарищескаго элемента изъ акціонерныхъ товариществъ нельзя.

Вторымъ моментомъ, ограничивающимъ значеніе личнаго элемента, является капиталъ акціонернаго товарищества. Это послѣднее—по преимуществу капиталистическая форма предпріятія. Капиталъ компаніи раздѣленъ на равное число акцій, владѣльцы которыхъ получаютъ право участія въ управленіи компаніи, право на дивидендъ и въ размѣрѣ пая отвѣчаютъ за долги товарищества.

По своей организации акционерное товарищество представляется корпорацией, которая выступает въ оборотѣ чрезъ представителей. Въ отличіе отъ товариществъ полного и на вѣрѣ участники акционернаго товарищества никоимъ образомъ не могутъ считаться хозяевами предпріятія, принадлежащаго юридическому лицу.

Благодаря отмѣченнымъ особенностямъ, акционерное товарищество является формой ассоціаціи, дѣлающей возможными крупныя предпріятія, нуждающіяся въ капиталахъ, какихъ не имѣетъ никакое другое товарищество. Поэтому именно такія важныя хозяйственныя предпріятія, каковы желѣзнодорожное дѣло, банковое и страховое, ведутся въ формѣ акционерныхъ товариществъ и внѣ этой формы не могли бы получить соотвѣтствующаго развитія. Не безъ основанія Манифестъ 1 января 1807 г. а за нимъ и ст. 2131 Зак. Гр. говорятъ, что цѣль товарищества по участкамъ—служить важнымъ видамъ Государственнаго хозяйства. Но значительность капиталовъ и устраненіе на второй планъ личнаго элемента имѣли и имѣютъ и отрицательныя стороны, сдѣлавшія легкими злоупотребленія со стороны учредителей и распорядителей анонимными капиталами. Эти злоупотребленія на столько не рѣдки и всегда такъ грандіозны, что акционерныя товарищества вызвали самую суровую критику въ теоріи. Но такъ какъ акционерныя товарищества не были сами по себѣ причиною всѣхъ этихъ злоупотребленій, а являлись лишь одной изъ формъ, въ которыхъ проявлялись ненормальныя стороны хозяйственнаго оборота, то и отношеніе законодателя къ этой формѣ товарищескаго соединенія заключается не въ томъ, чтобы отвергнуть ее, а напротивъ того, чтобы дать этой формѣ предпріятій организацію, предупреждающую злоупотребленія. Эту именно цѣль преслѣдуютъ всѣ тѣ нормы, которыя составляютъ содержаніе акционернаго права.

Для возникновенія акционернаго товарищества необходима предварительная дѣятельность такъ наз. учредителей, т. е.

лицъ, которымъ принадлежитъ инициатива учрежденія товарищества.

По дѣйствующему законодательству учредителя подаютъ просьбу о дозволеніи учредить компанію на акціяхъ на разсмотрѣніе въ Министерство или Главное Управленіе, до котораго преимущественно предметъ компаніи относится (ст. 2189 Зак. Гражд.). Т. о. вопросъ объ учрежденіи акционерныхъ товариществъ для торговли или промышленности направляется въ Министерство Торговли и Промышленности; вопросъ объ акционерныхъ кредитныхъ установленіяхъ направляется въ Особенную Канцелярію по Кредитной части Министерства Финансовъ; дѣло объ учрежденіи желѣзнодорожныхъ обществъ идетъ въ Департаментъ Желѣзнодорожныхъ Дѣлъ того же Министерства; предпріятія страховыя, по канализаціи, водопроводныя и под. направляются въ Хозяйственный Департаментъ Министерства Внутреннихъ Дѣлъ; горнозаводскія товарищества направляются въ горныя установленія Министерства Торговли Промышленности. Въ случаѣ сомнѣнія относительно принадлежности предмета къ данному вѣдомству, происшедшее о томъ разномысліе разрѣшается въ Совѣтѣ Министровъ. При просьбѣ прилагается проектъ устава компаніи за подписаніемъ учредителей. Проектъ долженъ содержать въ себѣ: 1) существо, цѣль предпріятія и ожидаемую отъ него пользу; 2) фирму и мѣсто нахожденія правленія; 3) означеніе капитала, количество и цѣну акцій; 4) порядокъ составленія капитала (полные или раздѣлительные взносы); 5) порядокъ распредѣленія акцій, т. е. назначеніе акцій въ пользу учредителей и число акцій на одно лицо; 6) порядокъ разверстки акцій и храненія денегъ; 7) испрашиваемыя преимущества компаніи; 8) срокъ испрашиваемыхъ привилегій; 9) время, въ теченіе котораго предпріятіе будетъ приведено въ дѣйствіе, если для него испрашиваютъ привилегіи; 10) права и обязанности компаніи и акціонеровъ; 11) порядокъ отчетности; 12) распредѣленіе дивиденда

и составленіе запасного капитала; 13) порядокъ управленія и вознагражденіе директорамъ; 14) порядокъ разбора споровъ; 15) порядокъ ликвидаціи и закрытія компаніи; 16) все прочія условія, какія будутъ найдены нужными (ст. 2191). Если компанія составляется для приведенія въ дѣйствіе изобрѣтенія то прилагается привилегія и актъ уступки ея (ст. 2190). Если нужно, то присоединяются чертежи, планы и прочее. При разсмотрѣніи проекта въ министерствѣ принимается въ соображеніе: 1) соотвѣтствуетъ ли оный общимъ законамъ и правиламъ, о компаніяхъ изложеннымъ; 2) въ достаточной ли степени ограждаются имъ права и интересы всехъ тѣхъ, кои пожелаютъ участвовать въ компаніи; 3) не нарушаются ли предполагаемыми въ проектѣ особыми условіями законныя права третьяго лица. Сверхъ того, въ случаѣ ходатайства учредителей о предоставленіи компаніи преимуществъ или исключительной привилегіи, принимается на видъ важность предпріятія и ожидаемая отъ него для государства польза (ст. 2193, 2194). Компаніи, коихъ предметъ представляется явно несбыточнымъ или противенъ законамъ, нравственности, доброй вѣрѣ въ торговлѣ и общественному порядку, или наконецъ, соединенъ съ важнымъ ущербомъ государственнымъ доходамъ, либо съ вредомъ для промышленности,—вовсе къ учрежденію не допускаются (ст. 2151). Но, давая разрѣшеніе на учрежденіе компаніи, въ какомъ бы оно ни было дано видѣ, не заключаетъ въ себѣ ручательства правительства въ успѣхъ самаго предпріятія (ст. 2142).

Разсмотрѣнный и исправленный въ Министерствѣ, по сношенію съ учредителями, проектъ устава компаніи вносится съ заключеніемъ Министра или въ Совѣтъ Министровъ, когда требуется одно дозволеніе на учрежденіе компаніи, или въ Государственную Думу и Государственный Совѣтъ, въ томъ случаѣ, когда испрашивается изъятіе изъ дѣйствующихъ законовъ. Это — постановленіе ст. 2196, измѣненной новѣйшими узаконеніями. До послѣдняго времени проектъ устава

вносился, — если требовалось одно дозволеніе, въ Комитетъ Министровъ. Но указомъ 23 апр. 1906 г. (Собран. Узак. 1906 № 97 ст. 602) Комитетъ Министровъ упраздненъ, и дѣла, кромѣ перечисленныхъ въ рядѣ пунктовъ, между которыми не названо разсмотрѣніе устава компаній на акціяхъ (п. 2 ст. 26 Учрежд. Сов. Мин. и Ком. Мин. изд. 1892 г.) переданы въ Совѣтъ Министровъ, преобразованный Указомъ 19 окт. 1905 г. (Собр. Узак. 1905 г. № 192 ст. 1660) съ предоставленіемъ Совѣту права обсудить возможность дальнѣйшей передачи нѣкоторыхъ дѣлъ въ другія учрежденія и измѣненія порядка ихъ разрѣшенія (п. VI Указа 23 апр. 1906 г.). Въ тѣхъ случаяхъ, когда сверхъ дозволенія учредить компанію испрашиваются особыя преимущества или исключительная привилегія, проектъ устава поступалъ въ Государственный Совѣтъ. Но въ настоящее время все законодательныя вопросы разрѣшаются Государственной Думой и преобразованнымъ Государственнымъ Совѣтомъ. А затѣмъ какъ положеніе Совѣта Министровъ, такъ и законодательныя предположенія (въ данномъ случаѣ — изъятія изъ дѣйствующихъ законовъ) восходятъ къ Верховной власти — первыя въ порядкѣ управленія, вторыя въ порядкѣ законодательномъ (ст. 2196; п. 6 ст. 31 Учрежд. Госуд. Думы и ст. 1 Учрежд. Гос. Сов. изд. 1906 г.).

По воспослѣдованіи на положеніе Совѣта Министровъ Высочайшаго соизволенія и по утвержденіи испрашиваемаго изъятія изъ законовъ Государемъ Императоромъ въ порядкѣ законодательномъ (ст. 86 Осн. Госуд. Зак. изд. 1906 г.) проектъ по подписаніи вновь учредителями приводится въ дѣйствіе и во всеобщую извѣстность, по представленію Министра, чрезъ Правительствующій Сенатъ, и сверхъ того публикуется компаніею въ вѣдомостяхъ (ст. 2198).

Въ отступленіе отъ описаннаго порядка проекты уставовъ акціонерныхъ банковъ съ основнымъ капиталомъ въ размѣрѣ не свыше пяти милліоновъ рублей, а также частныхъ

ломбардовъ или обществъ заклада движимостей утверждаются Министромъ Финансовъ по указаннымъ въ законѣ образцовымъ уставамъ (ст. 1 слл., 16, 80 Разд. X Уст. Кред. изд. изд. 1903 г.)

Въ большинствѣ западно-европейскихъ законодательствъ, по общему правилу, держатся системы явочной, которая заключается въ томъ, что учреждаемое товарищество заявляется въ регистраціонное учрежденіе, которое послѣ формальной провѣрки заноситъ его въ реестръ, и съ этого момента компанія считается существующей. Простота и удобство явочной системы на столько очевидны, что не требуютъ доказательствъ. Эта система вносить въ судьбы учреждаемой компаніи такую опредѣленность, какой не даетъ система концессионная, если она не соединена съ регистраціей. По сравненію съ явочной система концессионная представляется неудобной и въ другихъ отношеніяхъ. Такъ, говорятъ, эта система порождаетъ въ публикѣ часто неосновательныя надежды на предпріятіе, разрѣшенное правительствомъ, хотя законъ и предупреждаетъ, что разрѣшеніе на учрежденіе компаніи не заключаетъ въ себѣ ручательства правительства въ успѣхъ самаго предпріятія (ст. 2142). Какъ на недостатокъ концессионной системы указываютъ и на то, что разрѣшеніе или неразрѣшеніе предоставлено Министерамъ, жалобы на которыя могутъ быть подаваемы не въ какое либо коллегіальное учрежденіе, а въ то же Министерство. Затѣмъ централизація дѣлъ по разрѣшенію въ Петербургѣ представляется ненужной. Фактически въ настоящее время и уставы торгово-промышленныхъ акціонерныхъ обществъ, и товариществъ на паяхъ составляются по выработаннымъ въ Министерствахъ образцамъ и содержатъ обыкновенно одинъ и тотъ же матеріалъ, дѣлая отступленія лишь въ подробностяхъ касательно рода предпріятія, размѣра капитала, числа директоровъ и т. д. И тѣмъ не менѣе всѣ они идутъ на Высочайшее утвержденіе. Но централизація дѣла разрѣшенія акціонерныхъ товариществъ оказывается и вредной, такъ какъ создаетъ затрудненія для учредителей,

обременяетъ соответствующія учрежденія, неизбежно ведетъ за собой медленность производства и возможные злоупотребленія. Не взирая на эти возраженія противъ концессионной системы, нельзя все же не признать, что акціонерныя товарищества предметомъ своимъ имѣютъ предпріятія, въ высшей степени важныя съ точки зрѣнія общественнаго интереса. Неудивительно, что и при системѣ явочной нѣкоторыя изъ предпріятій акціонерныхъ товариществъ концессируются. Можно было бы вмѣстѣ съ авторами проекта обязательственнаго права пожелать сохраненія дѣйствующаго порядка концессионной системы для такихъ акціонерныхъ предпріятій, каковы желѣзнодорожное, пароходное, кредитное, страховое и нѣк. др. А затѣмъ предпріятія по благоустройству городовъ, торговыхъ и фабричныхъ съ незначительнымъ капиталомъ учреждать съ разрѣшенія мѣстныхъ властей.

Высочайше утвержденный уставъ акціонной компаніи, сказано въ законѣ, приводится въ дѣйствіе. Какова его юридическая сила? По мнѣнію судебной практики, выраженному въ цѣломъ рядѣ рѣшеній, уставъ компаніи есть законъ (см. напр. касс. рѣш. 1897 г. № 64, 1879 № 83 и 88, 1872 № 1124). Но если бы всякій уставъ акціонернаго товарищества и во всемъ объемѣ былъ закономъ, то не могло бы быть рѣчи объ изъятіяхъ изъ законовъ, вносимыхъ по дѣйствующему порядку въ Госуд. Думу и Гос. Совѣтъ; затѣмъ не было бы надобности и въ установленіи соответствія устава съ законами и правилами, о чемъ говоритъ ст. 2193; по закону уставы товариществъ, если они не содержатъ изъятій изъ закона, соответствующимъ порядкомъ введенными, являются лишь приложеніемъ правилъ закона къ свойству и потребностямъ предпріятія (ст. 2158). Т. о. сила устава заключается въ его соответствіи съ закономъ. А если уставъ не есть законъ, то онъ обязателенъ для третьихъ лицъ лишь въ случаѣ соответствія закону. Но въ отношеніи лицъ, участвовавшихъ въ подписаніи устава, подписчиковъ на акцію и

вообще акціонеровъ онъ, какъ и всякій договоръ, имѣть силу, которую дѣйствующее право считаетъ какъ будто бы равной силѣ закона (ст. 1536, 1537 Зак. Гражд.). Если уставъ не законъ, то очевидно возможно и обжалованіе положеній устава, противорѣчащихъ закону; а неправильное примѣненіе толкованія устава не можетъ служить поводомъ къ кассациі. Все это особенно должно быть безспорнымъ касательно уставовъ утверждаемыхъ Министромъ.

Иностранныя акціонерныя товарищества, правильно учрежденныя въ другомъ государствѣ, признаются и въ Россіи (прим. 2 къ ст. 2139 относительно Франціи и Бельгіи). На основаніи особыхъ соглашеній съ другими государствами акціонерныя общества и товарищества торговые, промышленныя и фінансовыя, имѣющія мѣстопребываніе въ договаривающемся государствѣ, при условіи правильнаго ихъ тамъ учрежденія, согласно съ дѣйствующими законами, признаются имѣющими законное существованіе въ другомъ государствѣ, а именно имъ предоставляется право обращаться въ судебныя учрежденія, какъ для вчинанія исковъ, такъ и для отвѣта по искамъ. Во всякомъ случаѣ эти общества и товарищества пользуются въ предѣлахъ другого государства тѣми же правами, какія предоставлены или будутъ предоставлены подобнымъ же товариществамъ какой либо иной иностранной Державы. Само собой разумѣется, что вышеизложенное постановленіе вовсе не касается вопроса о допущеніи или недопущеніи подобнаго общества, учрежденнаго въ одномъ изъ государствъ, къ производству въ другомъ государствѣ своей торговли или промышленности, такъ какъ это допущеніе или не допущеніе всегда зависитъ отъ правилъ, существующихъ въ этомъ отношеніи въ семъ послѣднемъ государствѣ (см. напр. соглашеніе между Россіей и Сѣверо-Американскими Соединенными Штатами (Собраніе Узаконеній 25 іюня 1904 года ст. 1078). При концессіи, даваемой иностранному обществу, обыкновенно предъявляется требованіе

учредить въ Россіи отвѣтственное агенство для сношенія съ нимъ правительства и третьихъ лицъ. О мѣстѣ учрежденія такого агенства должно быть надлежащимъ образомъ опубликовано. На обязанности агенства лежитъ и представленіе и опубликованіе отчетовъ въ видахъ обложенія акціонерныхъ предпріятій.

За утвержденіемъ устава, а при явочной системѣ за составленіемъ товарищескаго договора слѣдуетъ образованіе капитала. Это важѣйшій періодъ учредительской дѣятельности, которая затрагиваетъ столь крупныя интересы, такъ легко можетъ стать на путь ошибокъ и даже злоупотребленій, что законодатель считаетъ необходимымъ регламентировать ее съ возможной въ такомъ дѣлѣ подробностью. По всѣмъ законодательствамъ и въ томъ числѣ по русскому предполагается наличность нѣсколькихъ учредителей (стат. 2165, 2166, 2174 и др.); а относительно коммерческихъ банковъ постановлено, что число учредителей должно быть не менѣе пяти (ст. 17 Разд. X Уст. Кред. изд. 1903 г.). Участіе нѣсколькихъ учредителей имѣетъ въ виду болѣе зрѣлое обсужденіе выгоды задуманнаго предпріятія, непрерывность учредительской дѣятельности на случай ухода того или другого изъ нихъ и наибольшую обеспеченность интересовъ, за нарушеніе которыхъ учредители должны отвѣчать. Учредителями могутъ быть не только отдѣльныя лица, но и товарищества.

По общему правилу всякій желающій можетъ быть учредителемъ. Но по дѣйствующему закону состояніе въ высшихъ должностяхъ и званіяхъ государственной службы, въ должностяхъ первыхъ трехъ классовъ и въ соотвѣствующихъ придворныхъ чинахъ и въ особо названныхъ должностяхъ (стр. 73—74) считается несовмѣстнымъ съ участіемъ въ учрежденіи: 1) желѣзнодорожныхъ, пароходныхъ, страховыхъ и др. торговыхъ и промышленныхъ компаній на акціяхъ, 2) об-

публичныхъ и частныхъ кредитныхъ установлений, кромѣ обществъ взаимнаго кредита (ст. 734 Уст. о Служб. изд. 1896 г.).

Порядокъ собиранія учредителями капитала можетъ быть двоякій: или всѣ акціи разбираются учредителями, или распределяются въ публикѣ, но можетъ быть съ тѣмъ условіемъ, чтобы часть акцій непременно оставалась въ рукахъ учредителей. Эта послѣдняя оговорка исходитъ изъ мысли о необходимости пріобрѣтенія того или иного количества акцій учредителями въ видахъ установленія прочной связи ихъ съ судьбой товарищества. Дѣйствующее законодательство руководствуется здѣсь иными соображеніями и не только не обязываетъ учредителей къ пріобрѣтенію акцій, а ограничиваетъ ихъ въ этомъ. По ст. 2165 учредители компаніи имѣютъ право отдѣлять въ свою пользу извѣстное количество акцій, но съ тѣмъ: 1) чтобы оно не превышало пятой части общаго предназначеннаго къ выпуску числа акцій, и 2) чтобы акціи, имъ слѣдующія, были отдѣляемы, начиная съ нумера перваго, и записываемы по старшинству въ особую книгу. Это ограниченіе имѣло смыслъ лишь до тѣхъ поръ, пока акціонерныхъ товариществъ было мало, и участіе въ нихъ представляло особыя выгоды, за которыми могли стремиться учредители въ ущербъ другимъ, желавшимъ воспользоваться этими выгодами. Въ настоящее время это соображеніе отпало, и потому въ отмѣну ст. 2165 нѣкоторые уставы требуютъ подписки лишь на тотъ случай, если въ теченіе опредѣленнаго срока (напр. 6 мѣсяцевъ) учредители не пожелаютъ оставить за собой акціи; въ иныхъ уставахъ учредителямъ предоставляется разбирать акціи между собой и приглашенными ими къ участію въ предпріятіи лицами. Очевидно, что такія постановленія уставовъ отмѣняютъ и ст. 2166, по которой только оставшіяся за отдѣленіемъ въ пользу учредителей акціи распределяются желающимъ по подпискѣ, о которой публикуется съ обозначеніемъ срока подписки.

Порядокъ подписки устанавливается закономъ. Цѣль

этого порядка—предупредить несоотвѣтствующія истинѣ заявленія учредителей, и въ особенности преувеличенныя сообщенія объ ожидаемыхъ успѣхахъ предпріятія. Дѣйствующее законодательство въ ст. 2166 подробно описываетъ порядокъ публикаціи, порядокъ подачи заявленій о желаніи получить то или иное количество акцій, и порядокъ разверстки на тотъ случай, если число подписчиковъ превышаетъ число выпускаемыхъ акцій. Но при распределеніи акцій между учредителями этотъ порядокъ не имѣетъ примѣненія. Самая подписка, являющаяся договоромъ подписчика съ учредителями, какъ бы она ни совершалась, по требованію новыхъ законодательствъ должна быть на самомъ учредительскомъ договорѣ, уставѣ или на его копіи, или же на подписныхъ листахъ съ выписками изъ устава. Дѣйствующее законодательство не принимаетъ соотвѣтствующихъ мѣръ для ознакомленія подписчиковъ съ уставомъ компаніи, который, не смотря на опубликованіе, по общему правилу остается для публики неизвѣстнымъ. Учредители въ видахъ объявленной подписки ведутъ двѣ шнуровыя книги для записи требованій на акціи и для получаемыхъ за акціи денежныхъ суммъ (п. 5—6 ст. 2166). Эти книги поручаются одному изъ учредителей и считаются открытыми для акціонеровъ (п. 8—9). Получаемыя съ подписчиковъ деньги, шнуровыя книги и вся дѣятельность по подпискѣ ревизуется Городской Управой или соотвѣтствующимъ учрежденіемъ (пунктъ 10, 4). Подписка должна сопровождаться взносами. Въ одну изъ шнуровыхъ книгъ, которыя ведутся учредителями, записываются получаемыя за акціи денежные суммы и по накопленіи свыше трехъ сотъ рублей отсылаются въ одно изъ кредитныхъ установлений (пунктъ 4, 7 статья. 2166), гдѣ и хранятся до окончательнаго рѣшенія вопроса объ образованіи акціонерной компаніи. Общая сумма взносовъ должна составить весь складочный капиталъ. Но законъ допускаетъ и раздробительные взносы: опредѣленная за акцію цѣна вносится,

смотря по свойству и потребностямъ предпріятія, или вся вдругъ сполна, при самомъ открытіи компаніи или, раздробительно въ извѣстные сроки (2161). Срокъ и количество первоначальнаго раздробительнаго взноса за акцію опредѣляется въ самомъ уставѣ, а сроки и количества послѣдующихъ взносовъ назначаются правленіемъ (ст. 2162). Законодателю надлежитъ опредѣлить ту минимальную часть складочнаго капитала, безъ которой товарищество не можетъ начать свою дѣятельность. Въ дѣйствующемъ законѣ мы имѣемъ лишь указаніе, что если въ срокъ, опредѣленный частнымъ уставомъ компаніи для подписокъ и взноса вкладовъ, акціи не будутъ разобраны, или деньги, слѣдующія къ уплатѣ въ тотъ срокъ, не всѣ сполна внесены, а учредители не пожелаютъ и уставомъ не будутъ обязаны принять оставшіяся акціи на себя, то компанія признается не состоявшейся (ст. 2154). Лишь только для акціонерныхъ банковъ установлено, что половина складочнаго капитала банка должна быть внесена при подпискѣ, а остальная половина въ теченіе шести мѣсяцевъ послѣ открытія подписки (ст. 18 Разд. X Уст. Кр. изд 1903 г.). Частные уставы первоначальный взносъ опредѣляютъ въ 40, 50 и даже 60 процентовъ складочнаго капитала. При допущеніи раздробительныхъ взносовъ въ полученіи перваго изъ нихъ выдается росписка, на которой потомъ отмѣчаются и всѣ послѣдующіе платежи. По уплатѣ сполна всей цѣны акціи росписка представляется обратно въ правленіе компаніи для полученія самой акціи. До тѣхъ поръ росписка вполне замѣняетъ акцію: но акція не выдается ни въ какомъ случаѣ прежде уплаты полной ея цѣны. Росписки безыменныя запрещаются (ст. 2163). Пропустившій какой либо изъ сроковъ для уплаты въ счетъ цѣны акціи назначенныхъ, теряетъ право на полученіе акціи, и внесенныя дотолѣ за оную суммы обращаются въ безвозвратную собственность компаніи, съ правомъ ея замѣнить уничтоженную такимъ образомъ акцію выпускомъ новой (ст. 2164).

Подписка должна сопровождаться взносами. Дѣйствующее законодательство (ст. 2161, 2164, 2166, 2191 п. 4) говоритъ только о денежныхъ взносахъ. Но практика частныхъ уставовъ допускаетъ и неденежные взносы. Такъ напр. по уставу конножелѣзнодорожнаго общества въ Воронежѣ и Минскѣ все начатое учредителями предпріятіе съ движимымъ и недвижимымъ имуществомъ, матеріалами, машинами и орудіями поступаетъ отъ учредителей въ собственность общества. Если нерѣдко начатое предпріятіе идетъ въ оплату акцій учредителей, то бываетъ и такъ, что учредители предоставляютъ товариществу только право пользованія какимъ либо имуществомъ. Такъ напр. въ уставѣ акціонернаго общества винодѣлія въ Кахетіи 1896 г. одному изъ учредителей дозволено въ оплату акцій передать принадлежащее ему имѣніе въ аренду общества на 24 года.

Съ вопросомъ о составленіи капитала тѣсно связанъ вопросъ о вознагражденіи учредителей. Лишь немногія законодательства допускаютъ оплату учредительскими акціями ихъ личнаго труда по организаціи товарищества; а нѣкоторыя законодательства положительно такой оплаты не допускаютъ, такъ какъ подобныя акціи неизбежно отражаются на складочномъ капиталѣ, произвольно уменьшаемомъ. Иногда допускается установленіе опредѣленнаго участія акціонеровъ въ прибыляхъ товарищества, по крайней мѣрѣ въ теченіе опредѣленнаго срока. Но такой способъ вознагражденія тяжело ложится на будущее товарищество, и потому въ дѣйствующемъ законодательствѣ, что касается акціонерныхъ банковъ, положительно не допускается (ст. 5 Разд. X Уст. Кр.). Это ограниченіе установлено закономъ 1872 г., а уставы товариществъ, до этого года утвержденные, допускали отчисленіе опредѣленнаго процента (5—10) въ пользу учредителей (Касс. рѣш. 1882 г. № 159).

Учредители имѣютъ возможность злоупотреблять своимъ положеніемъ, связывая будущую компанію невыгодными сдѣл-

ками, именно въ моментъ отчужденія имущества и установленія въ свою пользу выгодъ и привилегій. Съ этой стороны дѣятельность учредителей требуетъ мѣръ предупредительныхъ и карательныхъ. Прежде всего необходимо установленіе контроля надъ этой дѣятельностью съ передачей контролирующей власти органамъ управленія компаніи—общему собранію и правленію. Но очевидно, что повѣрка дѣятельности учредителей имѣетъ смыслъ лишь въ томъ случаѣ, если подписчики не связаны окончательно своей подпиской до момента, когда, разсмотрѣвъ отчетъ учредителей, они найдутъ возможнымъ стать акціонерами. Въ западно-европейскихъ законодательствахъ по составленію капитала созывается общее собраніе подписчиковъ, которое избираетъ правленіе для ревизіи дѣятельности учредителей. Результаты ревизіи докладываются новому собранію—учредительному, которое большинствомъ голосовъ рѣшаетъ вопросъ о томъ, быть или не быть акціонерному товариществу. Такъ какъ требуемое для возникновенія товарищества большинство голосовъ можетъ быть дано учредителями, въ рукахъ которыхъ можетъ быть сосредоточено много акцій и которые желаютъ учрежденія товарищества, то нѣкоторые законодательства принимаютъ и на этотъ случай мѣры, гарантирующія интересы подписчиковъ (въ отличіе отъ учредителей). Въ учредительномъ собраніи дѣятельность учредителей оцѣнивается съ различныхъ точекъ зрѣнія, но главнымъ образомъ—съ точки зрѣнія составленія капитала, произведенныхъ взносовъ, вещественныхъ вкладовъ, вознагражденія учредителей и платы за вещественные вклады. Собраніе должно санкціонировать заключенныя учредителями для товарищества сдѣлки.

Иное положеніе дѣлъ въ дѣйствующемъ русскомъ законодательствѣ. По ст. 2175 Зак. Гр. учредители компаніи завѣдываютъ ею дѣлами до тѣхъ только поръ, пока она не будетъ приведена въ окончательное образованіе, то есть пока не будутъ разобраны всѣ акціи, со взносомъ положенной за нихъ упла-

ты: полной или первоначальной по срочной раскладкѣ. По ст. 2177 никакому лицу, хотя бы то было въ качествѣ изобрѣтателя предпріятія, первоначальнаго учредителя и проч., не можетъ быть присвоено право на всегдѣшнее и безсмысленное управленіе дѣлами компаніи. Поэтому первое общее собраніе акціонеровъ назначаетъ по собственному, уже выбору членовъ правленія или директоровъ, въ число коихъ могутъ впрочемъ выбираемы быть и первоначальные учредители. Составъ правленія, равно какъ сроки и порядокъ выбора его членовъ опредѣляется въ частныхъ уставахъ. Правленіе компаніи (ст. 2176), произведя шнуровымъ книгамъ учредителей ревизію и оставивъ оныя у себя, принимаетъ отъ учредителей по книгѣ о суммахъ хранящіяся у нихъ въ билетахъ кредитныхъ установленій капиталы компаніи; другая книга (объ акціяхъ) служитъ оному основаніемъ свѣдѣній о выданныхъ учредителями въ свое время акціяхъ или роспискахъ. Въ полученіи суммъ и обревизованіи книгъ оно выдаетъ учредителямъ квитанціи.

Вообще же говоря, въ случаѣ неутвержденія сдѣлокъ послѣдствія ихъ падаютъ на учредителя (касс. рѣш. 1874 г. № 597), а при наличности нѣсколькихъ учредителей возникаетъ солидарная отвѣтственность ихъ. По дѣйствующему законодательству учредители отвѣчаютъ совокупно за цѣлость суммъ, собранныхъ по подпискѣ (п. 6 ст. 2166 Зак. Гражд.). Въ отдѣльныхъ законодательствахъ устанавливается отвѣтственность учредителей за убытки, происшедшіе отъ признанія товарищества несостоявшимся, за распространеніе завѣдомо ложныхъ свѣдѣній, за сознательное скрываніе въ уставѣ нѣкоторыхъ обстоятельствъ, за неполноту сообщеній при регистраціи и т. д. По нашему новому уголовному уложенію учредитель акціонернаго общества или завѣдывающій или распоряжающійся дѣлами въ основанныхъ съ разрѣшенія правительства кредитномъ установленіи, обществѣ взаимнаго страхованія, товариществѣ на паяхъ или акціонерномъ обществѣ,

виновный въ сообщеніи правительству завѣдомо ложныхъ свѣдѣній объ учреждаемомъ предпріятіи, если такое сообщеніе могло причинить вредъ акціонерамъ, наказывается заключеніемъ въ исправительномъ домѣ (ст. 580).

Всякія дѣйствія учредителей, предпринятія ими въ видахъ акціонернаго товарищества не должны считаться дѣйствіями самого товарищества до тѣхъ поръ, пока это товарищество не появится какъ самостоятельный субъектъ. Въ системѣ, усвоенной западно-европейскими законодательствами, это положеніе учредителей, дѣйствующихъ лишь для будущей компаніи и лично отвѣчающихъ за свои дѣйствія въ случаѣ непризнанія ихъ первыми двумя общими собраніями, совершенно ясно. Такъ же ясенъ и моментъ возникновенія товарищества — съ регистраціею его послѣ учредительнаго собранія, рѣшившаго открыть дѣйствія акціонернаго товарищества.

Разница между порядкомъ западно-европейскихъ законодательствъ и дѣйствующимъ у насъ обнаруживается прежде всего въ установленіи внѣшняго момента возникновенія товарищества. Тамъ — моментомъ возникновенія товарищества будетъ запись товарищества въ реестръ. У насъ — при отсутствіи регистраціи столь же очевиднаго момента не существуетъ. И законъ называетъ нѣсколько моментовъ, какъ будто бы замѣняющихъ по своему дѣйствию регистрацію. Такъ по ст. 2197 Высочайше утвержденный уставъ компаніи по подписаніи вновь учредителями приводится въ дѣйствіе и во всеобщую извѣстность чрезъ Правит. Сенатъ и сверхъ того публикуется компаніею въ вѣдомостяхъ. А по ст. 2175 компанія считается окончательно образованной лишь послѣ разборки всѣхъ акцій и внесенія положенной за нихъ уплаты — полной или первоначальной по срочной раскладкѣ. Но едва ли можно сомнѣваться, что ст. 2175 имѣетъ въ виду не столько фактъ образованія капитала, какъ моментъ рѣшающій, сколько слѣдующее за окончательнымъ образованіемъ капитала общее собраніе, въ которомъ обнаруживается видимымъ образомъ фактъ появленія акціонернаго товарищества, какъ юридическаго лица.

Въ тѣсной связи съ этимъ первымъ различіемъ стоитъ и другое. Если по иностраннымъ законодательствамъ товарищество возникаетъ для третьихъ лицъ лишь съ момента регистраціи, то для самихъ подписчиковъ это возникновеніе датируется нѣсколько болѣе раннимъ срокомъ — послѣднимъ голосованіемъ въ учредительномъ общемъ собраніи подписчиковъ. Большинство голосовъ этого собранія превращаетъ подписчиковъ въ акціонеровъ. По дѣйствующему законодательству отвѣтственность подписчиковъ начинается еще раньше. Каждый подписчикъ по нашему закону — тѣмъ самымъ уже и акціонеръ, связанный уставомъ и не имѣющій права вмѣстѣ съ другими акціонерами измѣнить этого устава до тѣхъ поръ, пока окончательно образованная компанія не найдетъ нужнымъ внести измѣненія порядкомъ, какой установленъ и для утвержденія устава. Вотъ почему первое собраніе акціонеровъ — по нашему порядку далеко не имѣетъ такого же значенія, какъ учредительное собраніе подписчиковъ по западно-европейскому праву. Какова бы ни была дѣятельность учредителей, сколь ни были бы настоятельны немедленныя измѣненія въ уставѣ, уставъ этотъ уже утвержденъ, участники собранія имъ связаны, какъ въ значительной степени связаны они и дѣйствіями учредителей. Вотъ почему въ дѣйствующемъ законодательствѣ мы не находимъ указаній на необходимое минимальное число подписчиковъ въ первомъ собраніи, о безусловности правъ каждаго подписчика на участіе въ голосованіи, на необходимость представительства опредѣленной части капитала для оцѣнки вещественныхъ вкладовъ, для избранія перваго правленія и опредѣленнаго большинства для рѣшенія вопроса о возникновеніи компаніи. Естественно, что законъ ничего не говоритъ объ условіяхъ измѣненія устава этимъ первымъ собраніемъ, которое по германскому напр. праву можетъ лишь единогласно вносить измѣненія въ фирму, предметъ предпріятія, размѣръ основнаго капитала, родъ акцій и т. д.

Съ момента возникновенія акціонернаго товарищества, какъ юридическаго лица, имѣющаго выступать въ оборотѣ подѣ фирмой (предметной, символической, или даже съ внесеніемъ личнаго элемента, но съ указаніемъ на родъ товарищества) является необходимость въ организаціи товарищества, въ представительныхъ органахъ. Таковыми являются— правленіе, наблюдательный совѣтъ или ревизіонная коммиссія и общее собраніе акціонеровъ.

Правленіе распоряжаетъ дѣлами компаніи (ст. 2178), являясь важнѣйшимъ органомъ управленія. Ему ввѣряются интересы товарищества и третьихъ лицъ, входящихъ въ отношеніе съ товариществомъ. Отсюда—тѣ ограниченія въ правѣ быть директоромъ компаніи, какія встрѣчаются въ нѣкоторыхъ законодательствахъ (ср. проектъ ст. 785). Въ предупрежденіе вліяній въ пользу отдѣльныхъ компаній дѣйствующій законъ считаетъ состояніе въ высшихъ должностяхъ и званіяхъ государственной службы, въ должностяхъ первыхъ трехъ классовъ и соотвѣствующихъ придворныхъ чинахъ и въ перечисляемыхъ особо должностяхъ—несовмѣстимымъ съ занятіемъ какихъ либо должностей: 1) въ желѣзнодорожныхъ, пароходныхъ, страховыхъ и другихъ торговыхъ и промышленныхъ товариществахъ по участкамъ и компаніямъ на акціяхъ и 2) въ общественныхъ и частныхъ кредитныхъ установленіяхъ, за исключеніемъ обществъ потребителей (ст. 735 Уст. о Служб. изд. 1896 г.). Обладаніе акціями является необходимымъ условіемъ участія въ правленіи, и притомъ по уставамъ отдѣльныхъ товариществъ требуется для того обладаніе десятью, двадцатью и болѣе акцій. Въ отличіе отъ этого проектъ обязательственнаго права (ст. 778) считаетъ возможнымъ допускать въ члены правленія и лицъ постороннихъ товариществу, необходимыхъ для послѣдняго. Правленіе является органомъ коллегіальнымъ. Дѣйствующее законодательство (ст. 2178) предполагаетъ не меньше трехъ членовъ; но проектъ для товариществъ съ капиталомъ не превышающимъ 500

тысячъ рублей допускаетъ и управленіе дѣлами однимъ директоромъ (ст. 778). Срокъ, на который правленіе избирается, долженъ быть указанъ въ уставѣ (ст. 2175), и никакому лицу не можетъ быть присвоено право на всегдашнее и безсмынное управленіе дѣлами компаніи (ст. 2177). Въ интересахъ дѣла директорамъ можетъ быть запрещено занятіе такимъ же промысломъ или участіе въ такомъ же предпріятіи, какое составляетъ предметъ дѣятельности товарищества (проектъ, ст. 792). По дѣйствующему закону лица уже занимающія административныя должности въ одномъ изъ банковъ или обществъ взаимнаго кредита, въ томъ числѣ членовъ управленія или совѣта, не могутъ занимать должностей въ другихъ кредитныхъ установленіяхъ (государственныхъ и частныхъ). Должности Директора городского общественнаго банка и его Товарищей несомѣстимыми: 1) съ званіемъ гласнаго Думы; 2) съ должностями: Городскаго Головы, Членовъ Городской Управы, Секретаря Думы и служащихъ въ городскомъ общественномъ управленіи на жалованіи и 3) съ должностями въ другихъ кредитныхъ установленіяхъ государственныхъ и частныхъ (ст. 28 Разд. X; ст. 5 Разд. XI Уст. Кр.).

Правленіе какъ органъ акціонернаго товарищества, состоитъ изъ директоровъ, являющихся коллегіальными представителями, полномочія (ст. 2181) которыхъ вытекаютъ не изъ договора порученія, а основываются на законѣ. Отношеніями личнаго найма директоры—по избранію съ товариществомъ не связаны, а потому подѣ категорію приказчиковъ подводимы быть не могутъ, не смотря на то, что подлежатъ промысловому налогу наравнѣ съ лицами, входящими въ составъ правленія, совѣта и коммиссіи по найму (ст. 427 Уст. о Пр. Нал.). Только нанятые директоры, члены совѣта и т. д. являются служащими и именно приказчиками, если товарищество занимается торговыми дѣлами (см. стр. 132). Право нанимать приказчиковъ и непосредственно управляющихъ дѣлами директоровъ принадлежитъ правленію и является не-

обходимымъ въ виду обширности предпріятія и потому допускается какъ отдѣльными уставами, такъ и проектомъ обязательственнаго права (ст. 791). Правленіе контролируетъ дѣятельность учредителей (ст. 2176, завѣдуетъ взносами (ст. 2163), созываетъ общія собранія (ст. 1 сл. прим. къ ст. 2158) и дѣлаетъ собранію заявленія по порученію акціонеровъ (ст. 2183). Оно распоряжается капиталами компаніи (ст. 2178) въ крайнихъ случаяхъ даже свыше суммы, назначенной въ уставѣ, но подъ условіемъ отвѣтственности членовъ правленія за подобное распоряженіе предъ общимъ собраніемъ (ст. 2179). Правленіе совершаетъ сдѣлки отъ имени товарищества и выступаетъ за него на судѣ безъ особаго на то уполномочія со стороны общаго собранія. Но согласно ст. 27 Уст. Гр. Суд. правленіе акціонернаго товарищества можетъ являться въ судебныя мѣста, учрежденныя по Уставамъ 20 ноября 1864 г. въ качествѣ истца и отвѣтчика не иначе, какъ въ лицѣ особо уполномоченныхъ повѣренныхъ, и всѣ судопроизводственныя дѣйствія ихъ въ судебныхъ мѣстахъ должны быть совершаемы не иначе, какъ этими особо уполномоченными лицами (ср. касс. рѣш. 1882 г. № 109). Компетенція правленія относительно совершаемыхъ сдѣлокъ должна опредѣляться кругомъ дѣлъ, ради которыхъ товарищество возникло (ст. 789, 790 проекта об. пр.); всякія ограниченія, вносимыя инструкціями и не предусмотрѣнныя закономъ или уставомъ, для третьихъ лицъ не обязательны. Правленіе обязано предъ товариществомъ отчетностью (ст. 2185). Эта обязанность представляетъ совершенно исключительный интересъ не только для акціонеровъ и третьихъ лицъ, но и для правительственныхъ органовъ, призванныхъ наблюдать за дѣятельностью акціонерныхъ товариществъ. Достаточно напомнить, что акціонерныя товарищества принадлежатъ къ предпріятіямъ, обязаннымъ публичною отчетностью. По ст. 2186 Зак. Гражд. отчеты правленія должны содержать въ себѣ: 1) состояніе капитала компаніи; 2) общій приходъ и расходъ за то вре-

мя, за которое отчетъ представляется; 3) подробный счетъ издержкамъ по управленію; 4) счетъ чистой прибыли; 5) счетъ запаснаго капитала, когда таковой есть и 6) особый отчетъ по искусственнымъ и другимъ заведеніямъ, если таковыя находятся при компаніи. Проектъ обязательственнаго права даетъ особенно подробныя указанія для составленія отчетовъ, которые должны быть ясны и общепонятны (ст. 797). Обозначеніе чистой прибыли въ отчетѣ представляетъ наибольший интересъ, какъ въ видахъ распредѣленія дивиденда между акціонерами такъ и потому, что съ нея взывается процентный сборъ (ст. 467 Уст. о Прям. Налог.). По финансовому закону чистою прибылью, подлежащей платежу процентнаго сбора, считается разность, исчисленная по отчету предпріятія, между суммою валового дохода и дѣйствительными изъ него расходами и отчисленіями, перечисленными въ ст. 470 Уст. о Прям. Нал. (см. измѣненія въ Собр. Узак. 16 авг. 1905 г. № 147 ст. 1369). Этотъ перечень ст. 470 представляется широкимъ полемъ для ошибокъ и злоупотребленій со стороны правленія, интересы котораго заключаются въ возможномъ умаленіи подлежащей платежу чистой прибыли путемъ расширенія отчислений, свободныхъ отъ обложенія (см. Недошивинъ. Промысловое обложеніе. 1907 г. стр. 121 слл.). Новое уголовное уложеніе особо предусматриваетъ и караетъ заключеніемъ въ исправительномъ домѣ представленіе завѣдомо ложныхъ свѣдѣній о состояніи дѣлъ или счетовъ установленія, товарищества или общества въ публикаціи, отчетѣ, балансѣ или торговой книгѣ (п. 2 ст. 580). Въ связи съ обязанностью составленія отчета на правленіи лежитъ немедленное сообщеніе общему собранію о чрезмѣрныхъ убыткахъ, понесенныхъ товариществомъ, достигающихъ указаннаго въ уставѣ предѣла (ср. ст. 121, 116 Разд. X Уст. Кр.).

Директоры дѣйствуютъ коллегиально (ст. 2180) и за свои дѣйствія или упущенія, причинившія вредъ и убытки

(касс. рѣш. 1886 г. № 1) отвѣчаютъ (ст. 2181) солидарно (касс. рѣш. 1886 г. № 24). Однакоже несогласные съ мнѣніемъ большинства могутъ записать свое заключеніе въ журналъ (ст. 2180) и тѣмъ снять съ себя отвѣтственность. Правленіе отвѣчаетъ только передъ товариществомъ, но не предъ третьими лицами. Лишь въ случаѣ невозможности получить удовлетвореніе изъ имущества товарищества, объявленнаго несостоятельнымъ, нѣкоторыя законодательства и проектъ обязательствениаго права (ст. 793 ч. 3) допускаютъ отвѣтственность директоровъ непосредственно предъ вѣрителями товарищества. Непосредственная отвѣтственность членовъ правленія наступаетъ предъ третьими лицами и въ случаѣ совершенія ими преступныхъ дѣяній.

Вторымъ органомъ управленія акціонернаго товарищества является ревизіонная коммиссія или наблюдательный совѣтъ. По дѣйствующему закону ревизіонныя коммиссіи обязательны для всѣхъ существовавшихъ къ 21 декабря 1901 г. акціонерныхъ кредитныхъ установленій, торгово-промышленныхъ обществъ (за исключеніемъ желѣзнодорожныхъ) и товариществъ на паяхъ (кроме тѣхъ, пай коихъ не котируются на биржѣ), а равно акціонерныхъ страховыхъ компаній (прилож. къ ст. 2158 прим. Зак. Гражд. по прод. 1902 г.). По ст. 14 прил. для повѣрки отчета и баланса избирается, за годъ впередъ, ревизіонная коммиссія изъ пяти акціонеровъ, не состоящихъ ни членами правленія, ни въ другихъ, замѣщаемыхъ по выбору общаго собранія или назначенія управленія общества, должностяхъ Акціонеры, представляющіе $\frac{1}{5}$ части всѣхъ предъявленныхъ въ общее собраніе акцій, а въ страховыхъ обществахъ $\frac{1}{5}$ общаго числа наличныхъ голосовъ акціонеровъ и страхователей, имѣютъ право избирать одного члена ревизіонной коммиссіи. Члены правленія и директоры — распорядители, по выбитіи ихъ изъ должностей, не могутъ быть избираемы въ члены ревизіонной коммиссіи въ теченіе двухъ лѣтъ со дня выбитія. Ревизіонной коммиссіи представляется съ разрѣшенія общаго собранія, привлекать къ своимъ занятіямъ экспертовъ.

Не позже, какъ за мѣсяць до дня общаго собранія, коммиссія приступаетъ къ повѣркѣ кассы и капиталовъ и къ ревизіи всѣхъ относящихся къ отчету и балансу книгъ, счетовъ, документовъ и вообще дѣлопроизводства общества. Свое заключеніе она представляетъ въ правленіе, которое вноситъ его, съ объясненіями на послѣдовавшія со стороны ревизіонной коммиссіи замѣчанія, на разсмотрѣніе общаго собранія (ст. 15). Ревизіонная коммиссія можетъ производить осмотръ и ревизію всего имущества общества на мѣстахъ и повѣрку сдѣланныхъ въ теченіе года работъ, равно произведенныхъ расходовъ, разсматривать смѣту и планъ дѣйствій на наступившій годъ, которые вносятся правленіемъ, съ заключеніемъ коммиссіи, въ общее собраніе акціонеровъ ст. 16). Коммиссія должна вести подробные протоколы своихъ засѣданій, какіе въ мѣстѣ съ докладами и заключеніями коммиссіи правленіе вноситъ въ ближайшее общее собраніе акціонеровъ (ст. 17). По проекту обязательствениаго права ревизіонныя коммиссіи обязательны для всѣхъ акціонерныхъ товариществъ, а наблюдательный совѣтъ для акціонерныхъ банковъ (ст. 804 и 809).

Наблюдательный совѣтъ, являющійся органомъ контроля, вообще говоря не представляетъ товарищество во виѣ, но по германскому праву предусмотрѣны исключительные случаи, когда совѣтъ выступаетъ отъ имени товарищества, а именно для совершенія сдѣлокъ между товариществомъ и отдѣльными членами правленія, а также въ нѣкоторыхъ судебныхъ процессахъ товарищества противъ правленія.

Высшимъ органомъ управленія дѣлами товарищества какъ юридическаго лица, является общее собраніе акціонеровъ. Оно разрѣшаетъ всѣ важнѣйшіе вопросы, касающіеся отчетовъ, балансовъ, сроковъ взносовъ, запаснаго капитала, расходовъ, распределенія дивиденда, выбора членовъ правленія, измѣненія устава, закрытія компаніи или продолженія ея въ измѣненномъ видѣ (ст. 2182). По дѣйствующему закону въ об-

щихъ собраніяхъ можетъ присутствовать и принимать участіе въ обсужденіи дѣлъ каждый акціонеръ лично или чрезъ довѣренныхъ, причемъ довѣреннымъ можетъ быть только акціонеръ. Правительственныя, общественныя и частныя учрежденія, общества и товарищества пользуются на общихъ собраніяхъ правомъ голоса въ лицѣ законныхъ своихъ представителей. Акціонеры, имѣющіе менѣе необходимаго, для полученія права голоса, количества акцій, могутъ соединять, по общей довѣренности, свои акціи для полученія права на одинъ и болѣе голосовъ. Въ акціонерныхъ компаніяхъ кредитныхъ и страховыхъ къ участію въ общихъ собраніяхъ не допускаются по довѣренностямъ служащіе въ обществѣ (ст. 12 пр.). Акціонеры, состоящіе членами управленія или органовъ наблюденія, не пользуются правомъ голоса (ни лично, ни по довѣренности другихъ акціонеровъ) при разрѣшеніи вопросовъ, касающихся привлеченія ихъ къ отвѣтственности или освобожденія отъ таковой, устраненія ихъ отъ должности, назначенія имъ вознагражденія и утвержденія подписанныхъ ими годовыхъ отчетовъ. При постановленіи рѣшеній о заключеніи обществомъ договоровъ съ лицомъ, состоящимъ въ числѣ акціонеровъ, лицо это не пользуется правомъ голоса въ собраніи ни лично, ни по довѣренности другихъ акціонеровъ (ст. 13).

Право созыва общихъ собраній принадлежитъ правленію (ст. 2183 Зак. Гр.). Оно созываетъ т. н. обыкновенныя собранія—для разсмотрѣнія и утвержденія отчета, для избранія директоровъ, кандидатовъ, ревизоровъ. Но кромѣ обыкновенныхъ собраній можетъ встрѣтиться надобность и въ собраніи чрезвычайномъ, которое по общему правилу созывается такъ же правленіемъ. Но легко представить себѣ случай, когда правленіе имѣетъ интересъ задерживаться съ созывомъ такого экстреннаго собранія. Въ этихъ видахъ законъ предоставляетъ ревизіонной комиссіи требовать отъ правленія, въ случаѣ признанной ею надобности, созыва чрезвычайнаго общаго соб-

ранія акціонеровъ (ст. 16 прилож. къ ст. 2158 по прод. 1902 г.). Затѣмъ и акціонеры, представляющіе не менѣе $\frac{1}{20}$ основного капитала, въ правѣ требовать отъ правленія созыва общаго собранія, причемъ должны, однако, точно указать предметы, подлежащіе обсужденію собранія. Требованіе о созывѣ собранія подлежитъ исполненію въ теченіе мѣсяца со дня заявленія такого требованія. Постановленіе это не распространяется на тѣ акціонерныя компаніи, уставами коихъ предусмотрено право требованія созыва общаго собранія акціонерами, представляющими не менѣе $\frac{1}{20}$ основного капитала, причемъ въ тѣхъ страховыхъ компаніяхъ, къ участію въ общихъ собраніяхъ коихъ, согласно уставамъ оныхъ, допускаются страхователи, остаются въ силѣ соотвѣтствующія постановленія по сему предмету ихъ уставовъ. (ст. 11).

Требованіе созвать общее собраніе или предложеніе обсудить на собраніи какой либо вопросъ обращается во всякомъ случаѣ къ правленію (ст. 2283). Но по западно-европейскому праву и проекту обязательственнаго права, въ отличіе отъ дѣйствующаго закона, это требованіе санкціонируется правомъ инициаторовъ въ случаѣ неисполненія ихъ желанія, обратиться къ предсѣдателю мѣстнаго суда, который можетъ по своему усмотрѣнію созвать общее собраніе (ст. 815).

Порядокъ созыва собранія представляетъ значительный интересъ для акціонеровъ, которые должны быть освѣдомлены о предстоящемъ собраніи заблаговременно. Дѣйствующее законодательство въ этихъ видахъ даетъ довольно подробныя предписанія въ прилож. къ ст. 2158 прим. Зак. Гр. по прод. 1902 г. О созывѣ общихъ собраній дѣлаются публикаціи во всякомъ случаѣ не позднѣе двадцати одного дня до назначеннаго для такого созыва дня, за исключеніемъ случаевъ, когда въ уставѣ общества указаны болѣе короткія для сего сроки.

Въ таковыхъ публикаціяхъ означаются въ точности: а) день и часъ собранія; б) помѣщеніе, и в) подробное поименованіе вопросовъ, подлежащихъ обсужденію и рѣшенію. Док-

лады правленія по назначеннымъ къ обсужденію вопросамъ должны быть изготовляемы въ достаточномъ количествѣ экземпляровъ по крайней мѣрѣ за 7 дней до дня общаго собранія. Владѣльцы именныхъ акцій приглашаются въ собраніе, независимо отъ публикацій, повѣстками, посылаемыми по почтѣ. Владѣльцы акцій на предъявителя извѣщаются тѣмъ же порядкомъ въ случаѣ своевременнаго заявленія ими правленію о желаніи полученія таковыхъ повѣстокъ по сообщенному ими мѣстожительству (ст. 1). Изготовленный правленіемъ списокъ акціонеровъ, заявившихъ о желаніи участвовать въ собраніи, выставляется въ помѣщеніи правленія за четыре дня до общаго собранія, съ обозначеніемъ номеровъ представленныхъ акцій (ст. 2). Владѣльцы именныхъ акцій пользуются правомъ голоса въ общемъ собраніи лишь въ томъ случаѣ, если они внесены въ книги правленія, по крайней мѣрѣ, за семь дней до дня общаго собранія, причемъ для участія въ общемъ собраніи представленіе именныхъ акцій не требуется (ст. 3). Акции на предъявителя даютъ право голоса въ томъ случаѣ, если онѣ представлены въ правленіе общества по крайней мѣрѣ за семь дней до дня общаго собранія и не выданы обратно до окончанія собранія. Взамѣнъ подлинныхъ акцій могутъ быть представляемы удостовѣренія (рописки) въ принятіи акцій на храненіе или въ закладъ какъ государственныхъ, такъ частныхъ и нѣкоторыхъ иностранныхъ кредитныхъ установленій (ст. 4). До открытія общаго собранія ревизіонная комисія или совѣтъ (въ тѣхъ случаяхъ, когда нѣтъ ревизіонной комисіи) провѣряетъ составленный правленіемъ списокъ (ст. 2) акціонеровъ, причемъ въ случаѣ требованія явившихся въ собраніе акціонеровъ, представляющихъ не менѣе $\frac{1}{20}$ части основного капитала, провѣрка означеннаго списка должна быть произведена и въ самомъ собраніи (ст. 5). Собраніе открывается предсѣдателемъ совѣта или правленія или же лицомъ, заступающимъ его мѣсто. По открытіи собранія акціонеры, имѣющіе право голоса, избираютъ изъ среды своей предсѣда-

теля. (ст. 6). Для дѣйствительности общихъ собраній требуется, чтобы въ нихъ прибыли акціонеры или ихъ довѣренные, представляющіе въ совокупности не менѣе одной пятой части основного капитала, а для рѣшенія вопросовъ: объ увеличеніи или уменьшеніи основного капитала, о выпускѣ облигацій, объ измѣненіи устава и ликвидаціи дѣлъ, требуется прибытіе владѣльцевъ акцій, представляющихъ не менѣе половины основного капитала. Въ уставахъ могутъ быть указаны и другіе вопросы, для разрѣшенія коихъ необходимо представленіе акцій въ означенномъ выше количествѣ. Впрочемъ постановленіе это не распространяется на торговопромышленныя компаніи, уставы коихъ предъявляютъ меньшія требованія (ст. 7 и пр.). Если собраніе не будетъ удовлетворять означеннымъ выше условіямъ или если при рѣшеніи дѣлъ не окажется требуемаго уставомъ большинства, то не позже какъ черезъ четыре дня дѣлается вызовъ во вторичное общее собраніе, которое назначается не ранѣе 14 дней со дня публикаціи. Собраніе это считается законносостоявшимся, а рѣшеніе его окончательнымъ, не взирая на число акцій, предъявленныхъ прибывшими въ него акціонерами, о чемъ правленіе обязано предварять акціонеровъ въ самомъ приглашеніи на собраніе. Въ такомъ вторичномъ собраніи могутъ быть разсматриваемы лишь тѣ дѣла, которыя подлежали обсужденію или остались неразрѣшенными въ первомъ общемъ собраніи, причемъ дѣла эти рѣшаются простымъ большинствомъ голосовъ. Голоса въ общемъ собраніи подаются закрыто, если того потребуетъ хотя бы одинъ изъ имѣющихъ право голоса акціонеровъ. Закрытая баллотировка обязательна для рѣшеній объ избраніи и смѣщеніи членовъ управленія и наблюдательныхъ органовъ общества и ликвидаціонной комисіи и привлеченіи ихъ къ отвѣтственности. По дѣламъ, подлежащимъ обсужденію и рѣшенію общаго собранія, ведется подробный протоколъ (ст. 8—10).

Рѣшенія, принятые общимъ собраніемъ, обязательны для всѣхъ акціонеровъ, какъ присутствовавшихъ, такъ и отсут-

ствовавшихъ (ст. 8 прилож.). Но въ новѣйшихъ законодательствахъ и проектѣ обязательственнаго права рядомъ съ правомъ большинства выдвинуто право меньшинства, являющееся протестомъ противъ несправедливаго гнета большинства, которому до сихъ поръ предоставлялось рѣшеніе вопросовъ во всякаго рода собраніяхъ. Что касается акціонерныхъ товариществъ, то меньшинство защищается здѣсь такимъ образомъ, что ему можетъ принадлежать право иска къ учредителямъ и директорамъ, въ случаѣ причиненія ими убытка товариществу (ст. 832 проекта обяз. права). Въ законѣ должны быть опредѣлены какъ условія предъявленія такого иска, такъ и срокъ, равно—рискъ расходовъ и т. д. (ст. 833 проекта). Не только меньшинство собранія, но и отдѣльные акціонеры имѣютъ право протеста противъ постановленія большинства. Такъ по дѣйствующему закону акціонеръ, не согласившійся съ большинствомъ, въ правѣ подать особое мнѣніе, о чемъ заносится въ протоколъ общаго собранія. Заявившій особое мнѣніе можетъ въ семидневный со дня собранія срокъ, представить для приобщенія къ протоколу подробное изложеніе своего особаго мнѣнія (пр. ст. 8 прил. къ ст. 2158).

Отдѣльному акціонеру не можетъ быть предоставлено право оспаривать формально правильныя постановленія, хотя бы они въ матеріальномъ отношеніи были вредны для товарищества. Но отдѣльный акціонеръ имѣетъ право оспаривать постановленія общаго собранія, противорѣчащія закону или уставу, каково напр. постановленіе о дополнительныхъ взносахъ на покрытіе понесенныхъ убытковъ (кас. рѣш. 1893 г. № 18). Такова организація акціонернаго товарищества.

Обращаясь затѣмъ къ выясненію обязанностей и правъ отдѣльных акціонеровъ, надо сказать, прежде всего, что легитимацией акціонера служитъ особый документъ, именуемый акціей и замѣняемый до полной оплаты—ропиской или временнымъ свидѣтельствомъ. Нарицательная цѣна акціи соответствуетъ той долѣ, на которая мысленно разбитъ былъ

капиталъ возникавшей компаніи. Въ законѣ въ предупрежденіе слишкомъ мелкихъ паевъ и въ видахъ устраненія отъ участія въ акціонерныхъ товариществахъ лицъ съ небольшими средствами можетъ быть установлена минимальная цѣна акціи. Такъ напр. въ германскомъ уложеніи указанъ такой minimum въ 1000 марокъ (и 200 марокъ лишь для общепользныхъ или гарантированныхъ государствомъ предпріятій). Французское законодательство, исходя изъ противоположнаго соображенія—о желательности предоставить возможность помѣщать въ выгодныя предпріятія небольшія сбереженія, допускаетъ акціи размѣромъ въ 100 и даже въ 25 франковъ. Большинство дѣйствующихъ у насъ уставовъ устанавливаетъ стоимость акціи въ 100, 250, 500 рубл., и лишь въ паевыхъ товариществахъ эта цифра значительно повышается. Для акціонерныхъ банковъ въ самомъ законѣ установлена минимальная нарицательная стоимость акціи въ 250 рубл. (ст. 6 Разд. X Уст. Кр.). По ст. 2160 у насъ допускается одинъ только родъ акцій, именно: съ точнымъ обозначеніемъ въ нихъ лица получателя, званіемъ или чиномъ, именемъ, отчествомъ и фамиліей. Акціи безыменныя запрещаются. Но въ дѣйствительности это правило соблюдается безусловно лишь въ паевыхъ товариществахъ; тогда какъ въ обыкновенныхъ акціонерныхъ товариществахъ допускаются, по крайней мѣрѣ въ опредѣленномъ количествѣ, и акціи на предъявителя.

Кромѣ дѣленія акцій на именныя и предъявительскія, можно отмѣтить подраздѣленіе акцій—на основныя и дополнительно выпускаемыя. Иногда эти именно дополнительные акціи получаютъ особыя преимущества; или же съ самаго начала устанавливаются—въ отличіе отъ простыхъ—акціи привилегированныя, за которыми обеспечивается опредѣленный дивидендъ изъ чистой прибыли. Къ этой категоріи относятся и особыя учредительскія акціи, выдаваемыя въ вознагражденіе за учредительскій трудъ. Акціи могутъ быть вполне или только частью оплаченныя; далѣе различаются денежныя акціи

и неденежныя или промышленныя, оплачиваемыя трудомъ (трудовые акціи) или вещами (всегда именныя); промышленныя акціи получаютъ характеръ т. н. пользовательныхъ, если выдаются въ случаѣ погашенія акціи и замѣны ея такой, которая даетъ лишь право на полученіе дивиденда.

По своей юридической природѣ акція представляется нераздробляемой — во избѣжаніе обхода закона о минимальной цѣнѣ акціи. Акція причисляется закономъ къ движимымъ имуществамъ и одинаково съ предварительной роспиской можетъ переходить изъ рукъ въ руки посредствомъ передаточной надписи, отмѣчаемой каждый разъ въ правленіи компаніи (ст. 2167). Переходъ акцій по наслѣдству или по завѣщанію требуетъ передаточной надписи самаго правленія (ст. 2167). Но этотъ порядокъ, какъ то само собой разумѣется, — не имѣетъ примѣненія къ акціямъ на предъявителя, передаваемымъ простымъ врученіемъ, традиціей. Затѣмъ, что касается передачи именныхъ акцій, то порядокъ ст. 2167 исходитъ изъ соображеній не о приобрѣтеніи права собственности на акцію, какъ документъ, удостоверяющій матеріальныя права, а о приобрѣтеніи личныхъ правъ участія въ акціонерной компаніи. Съ этой точки зрѣнія передаточная надпись и трансфертъ въ книгахъ правленія является безусловно обязательной легитимацией того, кто предъявитъ акцію для осуществленія своихъ личныхъ правъ. Для передачи же собственности на акцію передаточная надпись по мнѣнію судебной практики можетъ быть замѣнена домашней роспиской (касс. рѣш. 1901 г. № 8; но ср. ссылку на касс. рѣш. 1880 г. № 161 и 1878 г. № 81).

Такъ какъ акція представляетъ собой цѣнную бумагу, съ которой связаны опредѣленные права, то большое практическое значеніе имѣетъ вопросъ о возстановленіи правъ лица, утратившаго акцію. Въ западныхъ законодательствахъ утрата именной акціи обязываетъ утратившаго сдѣлать соотвѣтствующее заявленіе въ правленіе, и это послѣднее выдаетъ вмѣсто

утраченной новую акцію; условіемъ или предположеніемъ такого рѣшенія вопроса является порядокъ передачи акцій по трансферту. Если же именныя акціи пользуются свободнымъ переходомъ по передаточнымъ надписямъ или на основаніи обыкновенной уступки, безъ перевода по книгамъ правленія, въ такомъ случаѣ должна имѣть мѣсто амортизація акціи въ порядкѣ судебного вызывного производства. Что касается уставовъ русскихъ акціонерныхъ товариществъ, то въ нихъ обыкновенно постановляется, что утратившій временныя свидѣтельства или именныя акціи (паи) или купоны къ нимъ, за исключеніемъ купоновъ за текущій годъ, долженъ писменно объявить о томъ правленію общества съ означеніемъ номеровъ утраченныхъ документовъ. На основаніи этого заявленія правленіе производитъ публикацію и, если по прошествіи шести мѣсяцевъ не будетъ доставлено никакихъ свѣдѣній объ утраченныхъ акціяхъ, свидѣтельствахъ или купонахъ, то выдаются новые за тѣми же номерами и съ надписью, что они выдаются взаменъ утраченныхъ. Утрата акцій предъявительскихъ даетъ право ходатайствовать въ порядкѣ вызывного производства о признаніи утраченной бумаги недействительною, если въ самой бумагѣ не опредѣлено иначе (ст. 596 проекта обязат. права). Очевидно, что цѣлью такого производства будетъ не столько возобновленіе утраченной бумаги, сколько разрѣшеніе вопроса, кому принадлежать права, обремененныя въ форму данной предъявительской акціи. Въ дѣйствующемъ законодательствѣ нѣтъ никакихъ указаній на случай утраты предъявительскихъ акцій, а въ отдѣльныхъ уставахъ акціонерныхъ товариществъ амортизація акцій на предъявителя положительно исключается.

Акція является доказательствомъ опредѣленныхъ правъ и предполагаетъ единственную обязанность, исполненіе которой по общему правилу предшествуетъ полученію акціи, — а именно обязанность уплаты взноса для образованія складочнаго капитала (ст. 2161). При допущеніи раздробительныхъ

вносовъ вмѣсто акціи выдается росписка, но владѣльцу этой росписки присвояются всѣ права и обязанности акціонера (ст. 2163).

Права акціонеровъ раздѣляются на личныя и имущественныя. Первые состоятъ въ правѣ участія въ общемъ собраніи (ст. 2171), хотя по нѣкоторымъ уставамъ право это ставится въ зависимость отъ условія обладанія опредѣленнымъ числомъ акцій. Здѣсь осуществленіе правъ возможно вмѣстѣ со всѣми другими акціонерами, или же осуществленіе это происходитъ путемъ участія въ рѣшеніи большинства или меньшинства, или даже въ формѣ протеста отдѣльнаго акціонера.

Акціонеръ имѣетъ лишь право быть избраннымъ въ члены правленія, совѣта или комиссіи, но помимо выбора не можетъ распоряжаться дѣлами товарищества. По общему правилу ему не принадлежитъ даже права ближайшаго контроля дѣятельности директоровъ, права осмотра книгъ и документовъ товарищества (касс. рѣш. 1884 г. № 126). Акціонерамъ раздаются лишь экземпляры отчета съ заключеніемъ ревизионной комиссіи—обыкновенно заблаговременно до разсмотрѣнія отчета въ общемъ собраніи (ст. 796 проекта обязат. пр.).

Имущественныя права акціонера заключаются въ правѣ на дивидендъ (ст. 2170, 2191 п. 12. 2182; и на часть капитала товарищества—въ случаѣ его прекращенія (ст. 2169); ст. 14 прилож. къ ст. 2200 прим.). Дивидендъ распределяется общимъ собраніемъ (ст. 2182), а предварительно исчисляется правленіемъ. Уставами указываются тѣ обязательныя отчисленія изъ полученныхъ товариществомъ прибылей, на сумму которыхъ неизбѣжно уменьшается подлежащая распредѣленію прибыль. А относительно страховыхъ обществъ постановлено въ самомъ законѣ, что впредь до накопленія запасныхъ капиталовъ (за исключеніемъ резервныхъ премій) до размѣра одной трети основного капитала, размѣръ дивиденда не можетъ превышать семи процентовъ (ст. 2200²;

и затѣмъ: впредь до погашенія расходовъ по организаціи предпріятія, размѣръ дивиденда не можетъ превышать шести процентовъ (ст. 2200³). Право на дивидендъ погашается десятилѣтней давностью (ст. 2170).

Право акціонеровъ на дивидендъ стоитъ т. о. въ тѣсной связи съ прибылями и убытками товарищества: въ случаѣ убыточности предпріятія, очевидно, не можетъ быть и рѣчи о дивидендѣ. Въ видахъ возможныхъ убытковъ составляется обыкновенно т. н. запасный капиталъ (ст. 2169) путемъ отчисленія опредѣленнаго процента изъ доходовъ предпріятія. Размѣръ его и отношенію къ капиталу основному опредѣляется уставами обществъ. Законъ указываетъ порядокъ отчисленія въ запасный капиталъ лишь относительно акціонерныхъ коммерческихъ банковъ (ст. 29 Разд. X Уст. Кр.; ср. ст. 70 тамъ же). Но кругъ дѣйствія акціонерной компаніи, вопреки ст. 2139, не ограничивается однимъ складочнымъ капиталомъ (запасный для дѣятельности не предназначается), такъ какъ акціонерное товарищество можетъ увеличить свои имущественныя средства путемъ совершенія займа въ формѣ выпуска облигацій. Внѣшнее сходство облигаціоннаго капитала съ складочнымъ и облигации съ акціей заключается въ томъ, что въ обоихъ случаяхъ капиталъ опредѣленнаго размѣра раздѣляется на равныя доли, которыя и вносятся отдѣльными лицами—въ первомъ случаѣ подписчиками (акціонерами), во второмъ—облигаціонерами. Внѣшнее сходство между акціями и облигациями заключается въ ихъ внѣшнемъ видѣ (одинъ листъ съ текстомъ акціи или облигации, другой листъ съ купонами). И однакоже какъ между двумя видами капиталовъ, такъ и между документами существуетъ рѣшительная разница. Складочный капиталъ—есть достояніе компаніи, подлежащее возврату отдѣльнымъ акціонерамъ при прекращеніи товарищества; капиталъ облигаціонный—представляется заемной суммой, подлежащей возврату кредиторамъ. Соотвѣтственно этому, если участіе въ складоч-

номъ капиталѣ опредѣленной долей даетъ право на возможный дивидендъ, то облигація создаетъ право на процентъ, который въ отличіе отъ дивиденда долженъ быть выплаченъ независимо отъ того, получило ли предпріятіе прибыли или убытки. Этотъ процентъ разъ на всегда опредѣленъ, тогда какъ дивидендъ колеблется въ зависимости отъ размѣра полученной товариществомъ чистой прибыли. Наконецъ въ отличіе отъ акціи облигація не даетъ права личнаго участія въ дѣлахъ товарищества. Такъ въ принципѣ; но въ дѣйствительности послѣдній принципъ не проводится съ полной послѣдовательностью. Едва ли можно сомнѣваться, что облигаціонеры заинтересованы въ ходѣ товарищескаго предпріятія, которое является гарантіей не только исправной уплаты процентовъ, но и возврата занятаго капитала. А если такъ, то не удивительно, что новѣйшія законодательства пришли къ мысли—гарантировать интересы облигаціонеровъ путемъ установленія нѣкотораго контроля ихъ надъ дѣятельностью товарищества. Такъ проектъ обязат. права, отражая на себѣ это новое движеніе, предоставляетъ облигаціонерамъ право требовать созыва общаго собранія владѣльцевъ облигацій (ст. 863) для избранія уполномоченныхъ, должествующихъ охранять интересы облигаціонеровъ. Этимъ уполномоченнымъ предоставляется право присутствовать въ общихъ собраніяхъ акціонеровъ съ совѣщательнымъ голосомъ, право требовать отъ товарищества интересующія облигаціонеровъ свѣдѣнія, участвовать въ ревизіи отчетовъ правленія и требовать отъ правленія созыва общаго собранія облигаціонеровъ (ст. 867).

Акціонерное товарищество прекращается: 1) вслѣдствіе постановленія общаго собранія; это право признается за всѣми товариществами и лишь въ нѣкоторыхъ случаяхъ ограничивается согласіемъ правительства, земства или города; 2) товарищество прекращается въ случаѣ сліянія его съ другимъ товариществомъ, т. е. при переходѣ его предпріятія вмѣстѣ съ долгами къ другому товариществу; 3) истеченіемъ срока

достиженіемъ поставленной цѣли или уничтоженіемъ ея; 4) по требованію правительственной власти; 5) вслѣдствіе невнесенія въ срокъ денегъ по раздробительнымъ взносамъ (въ теченіе двухъ, иногда пяти лѣтъ со дня открытія дѣйствія); 6) вслѣдствіе уменьшенія складочнаго капитала до указаннаго въ уставѣ или законѣ предѣла (ст. 116, 118 Разд. X Уст. Кр.; ст. 9 прим. къ ст. 2200 пр. 1 Зак. Гр.), если общее собраніе не пополнитъ убыли въ капиталѣ указаннымъ въ законѣ порядкомъ (прим. ст. 118; касс. рѣш. 1893 г. № 18); 7) объявленіемъ товарищества несостоятельнымъ (ст. 127 Разд. X Уст. Кр.; ст. 19 прил. къ ст. 2200 прим. 1 Зак. Гражд.).

Въ случаѣ прекращенія товарищества наступаетъ ликвидація—добровольная или вынужденная, въ порядкѣ ст. 2188 или въ порядкѣ конкурса. По ст. 2188 въ случаѣ закрытія компаніи правленіе оной приступаетъ прежде всего къ ликвидаціи ея дѣлъ, по порядку, принятому вообще въ коммерческихъ домахъ, и какъ о приступѣ къ ликвидаціи, такъ и объ окончаніи оной извѣщаетъ чрезъ вѣдомости акціонеровъ и всѣхъ постороннихъ, прикосновенныхъ къ дѣламъ компаніи лицъ. По внесеніи въ государственныя кредитныя установленія суммы, необходимой на уплату всѣхъ обязательствъ компаніи, правленіе приступаетъ затѣмъ и къ удовлетворенію акціонеровъ компаніи, соразмѣрно возможности и остающимся въ распоряженіи компаніи способамъ (ст. 2188). Для ликвидаціи желѣзнодорожныхъ, страховыхъ обществъ и кредитныхъ установленій указанъ особый порядокъ въ законѣ (прилож. къ ст. 2188, 2200; ст. 116 Разд. X Уст. Кр.); для только что названныхъ предпріятій имѣются особые правила закрытія въ случаѣ объявленія ихъ несостоятельными. О закрытіи товарищества дѣлается формальное обнародованіе по представленію подлежащаго Министра черезъ Императорскую Сенатъ, сверхъ того сама компанія публикуетъ о томъ въ вѣдомостяхъ (ст. 2157).

Видоизмѣненіемъ акціонернаго товарищества и товарищества на вѣрѣ (командитнаго) является неизвѣстная нашему законодательству—акціонерная команта. Это — тоже акціонерное товарищество, но въ немъ, кромѣ акціонеровъ есть неограниченно и солидарно отвѣтственные товарищи. Капиталъ товарищества собирается путемъ подписки и можетъ быть измѣняемъ. Неограниченно отвѣтственные товарищи составляютъ изъ себя правленіе, рядомъ съ которымъ стоитъ наблюдательный совѣтъ и общее собраніе. Акціонерная команта возникаетъ, какъ и акціонерное товарищество съ той лишь разницей, что учредителями здѣсь являются неограниченно отвѣтственные товарищи.

5. Товарищество съ переменнымъ капиталомъ.

Товариществомъ съ переменнымъ капиталомъ называется преслѣдующее кредитныя, торговыя и промышленныя цѣли товарищество съ неопредѣленнымъ составомъ членовъ и капитала и съ личной (ограниченной) отвѣтственностью участниковъ.

Товарищества съ переменнымъ капиталомъ занимаютъ среднее мѣсто между товариществами полными, отъ которыхъ они заимствуютъ личную отвѣтственность членовъ за долги товарищества, и товариществами акціонерными, съ которыми они сходны своей капиталистической организаціей, отличаюсь отъ нихъ лишь сравнительно меньшимъ капиталомъ, возможностью измѣненія размѣра его путемъ вступленія новыхъ членовъ и выхода прежнихъ и личной отвѣтственностью. Товарищества съ переменнымъ капиталомъ по своей первоначальной цѣли имѣли въ виду соединеніе мало состоятельныхъ людей, рабочихъ, чиновниковъ, небогатыхъ городскихъ обывателей и т. п. въ ассоціаціи которыя удовлетворяли бы различныя хозяйственныя нужды участниковъ въ кредитѣ, въ

пріобрѣтеніи по сходной цѣнѣ товаровъ, во взаимномъ страхованіи, въ производствѣ промысловъ товарищескими силами и т. д. Являясь одной изъ капиталистическихъ организацій, коопераціи должны были быть противопоставлены капиталу. Эти товарищества имѣли свою исторію въ отдѣльныхъ государствахъ, получали различную законодательную регламентацію, не всегда достигая поставленной цѣли. Къ намъ перешли они изъ западно-европейскаго оборота и дали толчекъ развитію сѣизавна извѣстныхъ артелей, которыя изъ чисто трудовыхъ безъ особаго затрудненія превратились въ производительныя, потребительныя, страховыя и даже кредитныя. Но наиболѣе широкое примѣненіе получили у насъ общества взаимнаго кредита и потребительныя общества.

Вопросъ о положеніи товариществъ изучаемаго вида въ торгово-промышленномъ оборотѣ различно рѣшается въ зависимости отъ того, исходятъ ли изъ цѣли товарищества или изъ тѣхъ средствъ, которыми цѣли достигаются. Какъ уже было замѣчено, цѣлью всѣхъ кооперативныхъ ассоціацій было оказаніе хозяйственной помощи членамъ ея. Такъ какъ означенныя ассоціаціи явились въ видахъ борьбы съ крупными предпринимателями, то появленіе ихъ, какъ конкурентовъ, иногда очень опасныхъ, вызвало отпоръ со стороны купцовъ и промышленниковъ, которые прежде всего хотѣли ограничить дѣятельность товариществъ только удовлетвореніемъ нуждъ своихъ членовъ и не допускать постороннихъ для товарищества лицъ пользоваться услугами товарищества. Эта замкнутость дѣятельности товарищества въ кругъ участниковъ товарищества какъ будто бы исключала товарищество изъ торгово-промышленнаго оборота. Однако же, хотя и не безъ труда, промышленныя товарищества добились права совершать торговыя операціи съ посторонними. А въ Россіи никогда не возникало и сомнѣнія въ этомъ ихъ правѣ. Относительно обществъ взаимнаго кредита въ законѣ постановлено, что Министру Финансовъ предоставляется по ходатай-

ствамъ обществъ разрѣшать имъ выдачу краткосрочныхъ ссудъ сельскимъ обществамъ и товариществамъ изъ крестьянъ, хотя бы они не состояли членами общества взаимнаго кредита (ст. 40 Разд. X Уст. Кредит.). Въ правѣ потребительныхъ обществъ продавать товары постороннимъ никто не сомнѣвается. Но что самое главное—характеръ дѣятельности товарищества совершенно не зависитъ отъ цѣли, для которой товарищество возникло, хотя бы то была цѣль взаимнаго обезпеченія доставленія дешовыхъ продуктовъ. Онъ опредѣляется средствами, при помощи которыхъ цѣль достигается. Если потребительное товарищество или общество взаимнаго кредита совершаютъ операціи, которыя мы считаемъ принадлежащими къ торгово-промышленнымъ, если дѣятельность ихъ проходитъ въ обстановкѣ торгово-промышленныхъ заведеній,—они подлежатъ вѣдѣнію торгово-промышленнаго права, совершенно независимо отъ круга этой дѣятельности.

Для возникновенія товарищества съ переменнымъ капиталомъ требуется разрѣшеніе, но въ отличіе отъ акціонерныхъ товариществъ, формальности этого разрѣшенія здѣсь менѣе сложны, такъ какъ и самое дѣло обыкновенно не сложно и капиталъ ограниченнѣе, и участники ближе стоятъ къ дѣламъ товарищества. При этомъ въ періодъ учредительства совершенно отсутствуютъ учредители-предприниматели. Уставы обществъ взаимнаго кредита—наиболѣе распространеннаго у насъ вида товариществъ съ переменнымъ капиталомъ—утверждаются Министромъ Финансовъ по образцу перечисленныхъ въ ст. 37 Разд. X Уст. Кред. изд. 1903 г. уставовъ. А разрѣшеніе на учрежденіе потребительныхъ обществъ дается даже Губернаторомъ.

Общества съ переменнымъ капиталомъ—суть юридическія лица. Такъ общества взаимнаго кредита имѣютъ право пріобрѣтать недвижимыя имущества (ст. 7 Разд. X Уст. Кред.), учрежденія мелкаго кредита, къ которымъ принадлежатъ кредитныя товарищества, могутъ принимать пожертвованія,

пріобрѣтать имущества, вступать въ договоры и обязательства, а также искать и отвѣчать на судѣ (ст. 89 Разд. X Уст. Кред.). Право пріобрѣтенія имущества признано и за нѣкоторыми артелями.

Товарищества съ переменнымъ капиталомъ, въ частности общества взаимнаго кредита, вступленіе въ товарищество, пріобрѣтеніе членства ставятъ иногда въ зависимость отъ общаго собранія, а чаще всего—отъ совѣта общества, въ обществахъ взаимнаго кредита отъ особаго пріемнаго комитета, и въ большинствѣ потребительныхъ товариществъ отъ правленія. Вступившій въ составъ товарищества пріобрѣтаетъ права на полученіе прибылей, въ потребительныхъ обществахъ опредѣляемыхъ не только паемъ, но и суммой забраныхъ въ магазинъ общества товаровъ. Соотвѣтственно этому въ нѣкоторыхъ потребительныхъ обществахъ установлено отчисленіе опредѣленнаго процента въ запасный капиталъ (напр. 10 проц.), затѣмъ на распредѣленіе между членами соотвѣтственно количеству закупокъ (напр. 70 проц.) и наконецъ для распредѣленія между товарищами по числу паевъ, принадлежащихъ каждому изъ нихъ (напр. 20 проц.). Эта именно практика вмѣстѣ съ продажей товаровъ по умѣреннымъ рыночнымъ цѣнамъ, являющаяся однимъ изъ признаковъ т. н. рочдальской системы, считается залогомъ успѣшнаго развитія потребительныхъ товариществъ въ отличіе отъ той системы, при которой товары продаются членамъ товарищества по возможно низкой цѣнѣ, а прибыли распредѣляются исключительно по паямъ.

Участникамъ въ обществахъ взаимнаго кредита принадлежитъ право пользоваться различными услугами общества въ области совершаемыхъ обществомъ кредитныхъ, платежныхъ, коммисіонныхъ и подобныхъ операцій. Открытіе обществомъ кредита участнику само собою предполагается, такъ какъ право на это открытіе неразрывно связано съ самымъ членствомъ. Права отдѣльныхъ членовъ на пользованіе открытымъ кре-

дитомъ зависитъ отъ сдѣланнаго десятипроцентнаго взноса, который можетъ быть различенъ. Во избѣжаніе большой неравномѣрности нѣкоторые уставы опредѣляютъ максимальный и минимальный размѣръ взноса, а тѣмъ самымъ и открытаго кредита. Законъ въ тѣхъ же видахъ требуетъ, чтобы опредѣляемый уставомъ высшій размѣръ десятипроцентнаго взноса не превышалъ болѣе чѣмъ въ пятьдесятъ разъ назначенный по тому же уставу низшій размѣръ взноса, и чтобы сообразно съ симъ высшій размѣръ кредита, открываемаго членамъ, не превышалъ болѣе чѣмъ въ пятьдесятъ разъ низшій размѣръ кредита, коимъ могутъ пользоваться члены, сдѣлавшіе взносы (ст. 39 Разд. X Уст. Кр. изд. 1903 г.). На какихъ условіяхъ открывается кредитъ, т. е. бланковый или обезпеченный, до какихъ размѣровъ, какимъ способомъ используется этотъ открытый кредитъ, опредѣляется уставомъ общества. Къ неперемѣннымъ правамъ товарищества съ перемѣннымъ капиталомъ принадлежитъ управленіе дѣлами товарищества путемъ участія въ органахъ управленія. По общему правилу каждый пай даетъ право на участіе въ общихъ собраніяхъ—непосредственное, а въ нѣкоторыхъ обществахъ взаимнаго кредита—черезъ уполномоченныхъ.

Обязанности членовъ товарищества заключаются въ внесеніи паевъ для образованія складочнаго капитала (система Шульце-Деличь), хотя считается возможнымъ существованіе товариществъ и безъ складочнаго капитала, который замѣняется капиталомъ ссуженымъ; на прибыли, получаемыя съ послѣдняго уже составляется собственный капиталъ товарищества (система Райфайзена). У насъ обыченъ складочный капиталъ, но законъ допускаетъ образованіе кредитныхъ товариществъ на суммы, пожертвованныя земскими, общественными и частными учрежденіями или частными лицами, а равно на суммы, ссуженыя тѣми же учрежденіями и лицами подъ круговое ручательство участниковъ товарищества (ст. 90 Разд. X Уст. Кр.). Въ принципѣ каждый членъ товари-

щества долженъ имѣть одинаковое число паевъ, но это требованіе въ дѣйствительности не соблюдается. Числомъ паевъ опредѣляется и отвѣтственность членовъ за долги товарищества. Эта отвѣтственность можетъ быть неограниченной или ограниченной, но обычна именно вторая форма, опредѣляемая обычно кратнымъ числомъ размѣра пая. Въ частности въ обществахъ взаимнаго кредита отвѣтственность опредѣляется суммой открытаго товарищу кредита, а эта сумма открытаго кредита въ свою очередь опредѣляется размѣромъ взноса, который составляетъ 10 или 20 процентовъ открытаго кредита. Такого рода отвѣтственность представляетъ собой ничто иное какъ обязанность дополнительныхъ взносовъ, каковыя по нѣкоторымъ уставамъ взыскиваются обществомъ или изъ представленнаго товарищемъ обезпеченія, или изъ его личнаго имущества, или даже съ поручителей. Вотъ почему и говорятъ обыкновенно, что въ обществѣ взаимнаго кредита кромѣ капитала складочнаго имѣется еще капиталъ гарантіи или обезпеченія. Отвѣтственность за долги товарищества лежитъ на каждомъ вступающемъ въ товарищество членѣ. Установленной отвѣтственностью за долги товарищества объясняется запрещеніе члену общества взаимнаго кредита быть членомъ другого такого же общества (ст. 39 Разд. X Уст. Кр.).

Выходъ изъ товарищества свободный. Но выбывшій членъ не освобождается отъ отвѣтственности за долги общества, по крайней мѣрѣ въ теченіе указаннаго въ уставѣ срока. Передача правъ членства не можетъ быть допускаема, въ виду значенія личности въ такого рода товариществахъ.

Органы управленія товариществъ съ перемѣннымъ капиталомъ тѣ же самые, что и въ акціонерномъ товариществѣ. Въ частности въ обществахъ взаимнаго кредита такими органами являются общее собраніе, правленіе, совѣтъ, который принимаетъ здѣсь непосредственное участіе въ распоряженіяхъ

правления, и возможенъ наконецъ пріемный комитетъ, имѣющій цѣлью опредѣленіе кредитоспособности вступающаго въ общество члена.

Общія собранія по ходатайству со стороны общества, а въ обществахъ, имѣющихъ болѣе трехсотъ членовъ и не зависимо отъ ходатайствъ, по усмотрѣнію Министра Финансовъ, могутъ быть замѣняемы собраніями уполномоченныхъ, число которыхъ опредѣляется Министромъ, но не можетъ быть ниже тридцати шести (ст. 41. 42 Разд. X Уст. Кред.). По величинѣ десятипроцентныхъ взносовъ члены общества дѣлятся на три разряда, изъ коихъ каждый выбираетъ одну треть числа уполномоченныхъ, причемъ въ разрядныхъ собраніяхъ каждому члену общества присваивается одинъ только голосъ (ст. 43 сл.).

Товарищество съ переменнымъ капиталомъ прекращается по постановленію общаго собранія, въ случаѣ несостоятельности, съ уменьшеніемъ числа членовъ до опредѣленнаго въ уставѣ числа, по распоряженію правительственной власти. Прекращеніе товарищества влечетъ за собой ликвидацію его дѣлъ или, въ случаѣ несостоятельности, конкурсъ. Общество взаимнаго кредита можетъ быть закрыто и по постановленію суда (ст. 123 тамъ же). Ликвидация и конкурсъ общества взаимнаго кредита происходитъ по указаннымъ правиламъ, содержащимся въ Уставѣ Кредитномъ (Разд. X ст. 115 сл.). Общество взаимнаго кредита имѣетъ возможность предупредить наступленіе ликвидаціи или конкурса, если въ опредѣленный закономъ срокъ внесетъ сумму, необходимую для покрытія долговъ (прим. къ ст. 136 и прим. къ ст. 118). Долги общества и товарищества покрываются путемъ раскладки ихъ между членами по соразмѣрности паевъ или открытаго кредита. А остающаяся за покрытіемъ долговъ сумма распределяется между пайщиками по соразмѣрности (ст. 132 Разд. X изд. 1903 г.).

6. Товарищества, какъ торгово-промышленные помощники: артели.

Къ числу торговыхъ товариществъ ст. 55 Уст. Торг. (изд. 1903 г.) причисляетъ артельные товарищества. Было бы ошибочно ставить этотъ видъ товариществъ въ одинъ рядъ со всѣми только что рассмотрѣнными. Разница между ними заключается въ томъ, что товарищества—полное, на вѣрѣ, акціонерное и т. д. выступаютъ въ оборотѣ въ качествѣ самостоятельныхъ субъектовъ-купцовъ, страховщиковъ, фабрикантовъ, банкировъ и т. д. Напротивъ того трудовую артелью признается товарищество, образовавшееся для производства опредѣленныхъ работъ или промысловъ, а также для отправленія службъ и должностей личнымъ трудомъ участниковъ за общій ихъ счетъ и съ круговой ихъ порукою (ст. 1 Выс. утв. мн. Гос. Сов. 1 іюня 1902 г. Собр. Узак. 1902 № 69). Цѣль учрежденія биржевыхъ артелей въ Москвѣ состоитъ въ томъ, чтобы торговое сословіе, а равно торговые дома и товарищества на паяхъ и акціяхъ могли всегда имѣть благонадежныхъ исполнителей своихъ порученій и работъ, безопасно ввѣрять имъ деньги, документы, товары, вещи, и всякаго рода имущества, а также поручать разныя работы, какъ то: переноску, перевозку, свалку, навалку, укладку, упаковку, сдачу, пріемку, отправку и караулъ товаровъ и имущества (ст. 1 правилъ для бирж. арт. въ Москвѣ. Добровольскій. Уст. Торг. стр. 288, см. и ст. 82 Уст. Торг. изд. 1903 г.).

Выше отмѣчено было, что артель можетъ получить характеръ товарищества потребительнаго, производительнаго, кредитнаго; въ такомъ случаѣ она обсуживается, какъ товарищество промышленное или съ переменнымъ капиталомъ. Но здѣсь мы имѣемъ въ виду союзы, въ которыхъ имѣетъ

ся имущество, но которые чужды капиталистической организации, почему и именуются артелями трудовыми.

Для возникновенія артели нуженъ всегда договоръ (ст. 2 полож. объ арт. труд.; ст. 81 Уст. Торг.). Но если артель желаетъ усвоить свойства самостоятельнаго лица, въ такомъ случаѣ уставъ ея долженъ быть утвержденъ Губернаторомъ и опубликованъ (ст. 4). Подписанный пятью учредителями проектъ долженъ содержать въ себѣ наименованіе артели, условія приѣма членовъ, условія и предѣлы пользованія наемнымъ трудомъ, порядокъ взысканій, размѣръ ответственности, срокъ и условія выдачи суммъ выходящимъ изъ артели, порядокъ образованія и храненія капитала, порядокъ взноса паевъ, покрытія убытковъ, управленія дѣлами и отчетности (ст. 6 полож.).

Въ члены артели принимаются лица обоего пола не моложе 17 лѣтъ, причемъ не достигшія 21 года въ управленіи артелью не участвуютъ (ст. 9, 10 положен.). Въ биржевыхъ артеляхъ различаются настоящіе артельщики, новички и мальчики (ст. 83 Уст. Торг.).

Артель можетъ пріобрѣтать имущества, вступать въ договоры и обязательства, искать и отвѣчать на судѣ. Артели разрѣшается даже имѣть промышленныя и торговыя заведенія (ст. 12 полож.), и въ случаѣ организациі такого заведенія артель выступаетъ въ оборотѣ уже въ качествѣ производительной, кредитной и т. д.

Артель управляется общимъ собраніемъ или замѣняющимъ его собраніемъ уполномоченныхъ. Собраніе можетъ выбрать особыхъ распорядителей (ст. 13 пол.). А въ биржевыхъ артеляхъ управленіе сосредоточивается въ рукахъ старосты и казначея (ст. 83 Уст. Торг.). Въ общемъ собраніи каждый членъ имѣетъ одинъ голосъ, участвуя въ немъ лично и по довѣренности. Собраніе считается состоявшимся при наличности половины артельщиковъ, но для рѣшенія нѣкоторыхъ вопросовъ требуется присутствіе не менѣе двухъ тре-

тей членовъ и принятія рѣшенія большинствомъ двухъ третей присутствующихъ. Это вопросы объ измѣненіи устава, исключеніи членовъ, о должностныхъ лицъ, о займахъ, закрытіи артели и ликвидаціи ея дѣлъ (ст. 15 полож.).

Членскіе взносы могутъ быть дѣлаемы деньгами и необходимыми для артели предметами; они должны быть равны для всѣхъ. Въ биржевыхъ артеляхъ взносы называются вкупамі; вступившій въ артель безъ вкупа называется новичкомъ или мальчикомъ, который и долженъ заработать вкупную сумму (ст. 84, 85 Уст. Торг.).

Артель отвѣчаетъ за исправное исполненіе взятой на себя работы и вообще по всѣмъ своимъ обязательствамъ и за причиненные убытки (ст. 18 полож.; ст. 87, 90, 93 Уст. Торг.). Въ случаѣ недостатка артельного имущества члены артели отвѣчаютъ личнымъ имуществомъ за круговой порукою (ст. 19 пол.; ст. 87 Уст. Торг.). Отвѣтственность за долги артели лежитъ на каждомъ вступающемъ въ артель и въ теченіе года послѣ выхода на каждомъ выбывающемъ изъ артели (ст. 21, 25 полож.). Гарантіей исправности артели служить, помимо требованія возмѣщенія убытковъ, право наложенія взысканій на членовъ артели (ст. 24 полож.).

Артель прекращается: 1) по истеченіи срока, на который она учреждена; 2) окончаніемъ работъ, для которыхъ учреждена; 3) по постановленію общаго собранія членовъ артели и 4) по требованію Губернатора, когда дѣйствія артели окажутся несогласными съ ея уставомъ или противными существующимъ законамъ (ст. 26 полож. 1902 г.).

7. Товарищества въ построеніи, покупкѣ и содержаніи судовъ.

Названное товарищеское предпріятіе является торговымъ какъ потому, что отношенія изъ него подсудны Коммерческому Суду, такъ и потому, что оно нормируется торго-

вымъ закономъ. Уставъ Судопр. Торг. (ст. 41) говоритъ о торговой промышленности въ построеніи, покупкѣ, починкѣ и наймѣ кораблей и купеческихъ судовъ и въ отправленіи оныхъ. Но очевидно, что профессію и предпріятіе можетъ составить лишь строеніе кораблей и перевозка на нихъ груза или пассажировъ. Кто профессионально занимается постройкой судовъ, имѣя соответствующее заведеніе, или профессионально перевозитъ грузъ или людей тотъ субъектъ торгово-промышленнаго права. Но будетъ ли таковымъ и названное выше товарищество? Морское товарищество представляетъ значительныя особенности по сравненію съ изученными уже видами торговыхъ товариществъ. Первая особенность этого товарищества заключается въ томъ, что возникаетъ оно не обязательно черезъ договоръ. По ст. 155 Уст. Торг. лица, общимъ иждевеніемъ построившія или купившія судно, или въ наслѣдство сообща получившія, именуются общими его хозяевами (ср. ст. 547 Зак. Гражд.). Второе отличіе морского товарищества отъ изученныхъ заключается въ томъ, что оно не обладаетъ свойствами самостоятельнаго субъекта. Это товарищество не имѣетъ фирмы, ни представительства, ни отдѣльнаго имущества. Слѣдовательно оно не выступаетъ въ оборотѣ, являясь чисто внутреннимъ междутоварищескимъ отношеніемъ, для третьихъ лицъ безразличнымъ.

Согласившіеся общимъ иждевеніемъ построить или купить судно обязаны учинить о томъ письменный договоръ, который совершается по правиламъ положенія о ноторіальной части (ст. 156). Въ договорѣ о построеніи или покупкѣ судна общимъ иждевеніемъ должно быть обозначено: 1) сколько каждый изъ товарищей на постройку или покупку судна даетъ денегъ; 2) какъ дѣлить прибыль или убытокъ во время товарищества (ст. 157). Всѣ товарищи должны участвовать и въ издержкахъ на починку судна, имъ принадлежащаго. Если починка стоитъ половины или болѣе того, во что обошлась постройка или покупка его, и всѣ товарищи

на таковую починку согласны, но одинъ изъ нихъ того не желаетъ, то таковаго можно вовсе устранить отъ товарищества, выдѣливъ ему четвертую долю изъ тѣхъ денегъ, какія онъ прежде далъ на постройку или покупку судна (ст. 162).

Управленіе дѣлами товарищества принадлежитъ одному товарищу, именуемому начальнымъ; ему ввѣряется крѣпость на судно (ст. 158—159) и на него возлагается обязанность заботиться объ отдачѣ этого судна въ наемъ, руководить корабельщикомъ, снабжать его вѣрющими письмами, вести расчеты о путевыхъ издержкахъ и вести счета и расчеты съ прочими товарищами въ прибыляхъ и убыткахъ, отъ судна получаемыхъ (ст. 160). Изъ приведенной статьи можно заключить, что начальный товарищ дѣйствуетъ отъ своего имени, совершенно заслоняя собой товарищество, и что вся непосредственная отвѣтственность по заключеннымъ имъ сдѣлкамъ падаетъ на него. Выходъ изъ товарищества свободенъ, но передача пая возможна лишь съ согласія всѣхъ товарищей, имѣющихъ право преимущественной покупки пая выходящаго товарища (ст. 161). Договоръ морского товарищества общихъ хозяевъ судна прекращается, когда судно съ общаго согласія будетъ продано или разломано, или насиліемъ захвачено, или какимъ либо случаемъ истребится (ст. 163).

V. Торгово-промышленныя установленія.

I. Торговая политика и установленія.

Подъ именемъ торговыхъ установлений Уставъ Торговый разумѣтъ всѣ тѣ учрежденія и мѣры, кои опредѣлены закономъ, какъ способы къ лучшему и успѣшнѣйшему движенію торговыхъ дѣлъ, какъ внѣ, такъ и внутри Имперіи (ст. 654 изд. 1903 г.).

Понятіе торговаго установленія, какъ выяснено оно закономъ, является видовымъ по отношенію къ родовому понятію—торговой политики, подъ каковой надо разумѣть всю совокупность мѣропріятій, которыми общественная власть воздѣйствуетъ на торговлю. Нельзя не отмѣтить, что на торговлю вліяютъ организація государственныхъ и общественныхъ финансовъ, система денежнаго обращенія, мѣръ и вѣсовъ, организація и состояніе банковъ, желѣзныхъ дорогъ, почты и телеграфовъ, страхового дѣла, состояніе сухопутныхъ и водныхъ путей сообщенія и всякія мѣропріятія въ области политики внутренней и внѣшней. Но здѣсь имѣются въ виду мѣры специально-торговныя, притомъ дѣйствующія на торговлю не косвенно, а непосредственно. Какъ сказано, торговая политика обнимаетъ всѣ мѣры, имѣющія въ виду торговлю. А эти мѣры могутъ исходить изъ различныхъ соображеній; во всякомъ случаѣ онѣ не могутъ преслѣдовать интересы торговли во что бы то ни стало, хотя бы даже въ ущербъ

другимъ, быть можетъ, не менѣ важнымъ интересамъ. По этому нѣкоторыя мѣры торговой политики не только не благопріятствуютъ торговлѣ и купцамъ, но и представляются для нихъ невыгодными. Для примѣра достаточно назвать торговое обложеніе, торговый надзоръ, ограниченіе торговцовъ въ назначеніи цѣнъ и т. д. Въ предыдущемъ изложеніи мы имѣли случай встрѣтиться съ разнообразными способами воздѣйствія закона и общественной власти на торгово-промышленную дѣятельность. Но почти безъ исключенія мы имѣли въ виду лишь мѣры политики, направленные на защиту общественнаго интереса; тамъ же мы указали и на тѣ органы по крайней мѣрѣ—внутренней торговой политики, на обязанности которыхъ лежитъ ихъ проведеніе въ жизнь. Въ настоящее же время насъ занимаютъ такіе мѣры непосредственнаго воздѣйствія общественной власти на торговлю, которыя преслѣдуютъ интересы торговли, поскольку они не противорѣчатъ общественнымъ интересамъ. Однако же и въ этомъ ограниченномъ смыслѣ вопросъ не можетъ быть изслѣдуемъ здѣсь во всей полнотѣ. Вопросы торговой политики въ смыслѣ мѣръ, непосредственно воздѣйствующихъ на торговлю и содѣйствующихъ ея развитію, обнимаютъ собой обширную область больше экономическихъ и соціально-политическихъ, чѣмъ юридическихъ явленій. Сюда относится вопросъ о свободѣ торговли и промысловъ, о предѣлахъ допустимаго попеченія правительства о торгово-промышленной дѣятельности, отношеніе къ ярмаркамъ, борьба съ недобросовѣстной конкуренціей, отношеніе къ потребительнымъ обществамъ и къ другимъ коопераціямъ, мѣры борьбы съ злоупотребленіемъ кредитомъ, отношеніе къ биржевой спекуляціи, мѣры покровительства торговлѣ, выражающіяся напр. въ развитіи торговой статистики, торговаго законодательства, коммерческаго образованія. Въ области внѣшней торговой политики особенное значеніе имѣютъ таможенныя пошлины, взимаемыя съ привозимыхъ изъ заграницы товаровъ. Если временныя бо-

евыя пошлыны імѣють цѣлю понудить другое государство къ болѣе уступчивости или являются репресаліей, и потому імѣють значеніе случайное, то напротивъ того постоянныя ввозныя пошлыны представляютъ крупный интересъ, такъ какъ імѣють въ виду прочное ограниченіе иностранной конкуренціи. Т. о. важнѣйшимъ вопросомъ внѣшней торговой политики надо считать вопросъ о выборѣ между системами — свободы торговли или покровительственной. Направленіе внѣшней торговой политики въ значительной степени отражается въ торговыхъ трактатахъ, заключаемыхъ государствами между собою. Они гарантируютъ свободу торговли и права наиболѣе благоприятствуемой націи; но въ нихъ же опредѣляется юридическое положеніе подданныхъ договаривающихся державъ относительно права поселенія, ввоза имущества, совершенія слѣдствъ, судебной защиты, свободы богослуженія.

Самостоятельную отрасль внѣшней торговой политики составляетъ политика торговаго мореплаванія, імѣющая цѣлю гарантировать торговому флоту безпрепятственное пользованіе моремъ въ случаѣ надобности при поддержкѣ военнаго флота, защиту отечественнаго судоходства въ борьбѣ съ иностранной конкуренціей и развитіе національнаго флота. Подобно тому, какъ на внутреннюю торговлю оказываютъ вліяніе мѣры, по своему значенію выходящія изъ области исключительно торговыхъ интересовъ, такъ и внѣшняя политика обнимаетъ рядъ вопросовъ, представляющихъ несомнѣнный интересъ для торговли, но преслѣдующихъ болѣе широкіе интересы.

Таковы многочисленныя, въ высшей степени важныя, хотя иногда и выходящія за предѣлы непосредственно-торговыхъ интересовъ вопросы торговой политики — внутренней и внѣшней, несомнѣнно отражающіеся на институтахъ торгово-промышленнаго права. Къ нимъ непосредственно примыкаетъ подлежащій нашему изученію отдѣлъ о торгово-промышленныхъ установленіяхъ. Эти послѣднія представляютъ собой внѣшнее выраженіе вопросовъ торговой политики, явля-

ясь дѣятельнымъ элементомъ въ торгово-промышленномъ оборотѣ.

Торгово-промышленныя установленія, какъ учрежденія и мѣры, содѣйствующія лучшему и успѣшнѣйшему движенію торговыхъ дѣлъ, въ дальнѣйшемъ мы расположимъ по слѣдующимъ рубрикамъ: 1) правительственныя установленія, Министерства и подчиненныя мѣста; 2) установленія правительственно-общественныя: Коммерческіе Суды; 3) самоуправляющіяся установленія — Биржи; 4) торгово-промышленныя установленія, являющіяся въ то же время и торгово-промышленными заведеніями: Государственный Банкъ и товарныя склады.

2) Правительственныя торгово-промышленныя установленія.

Почти всѣ правительственныя и общественныя установленія являются органами, косвенно, а иногда и непосредственно оказывающими воздѣйствіе на торговлю. Министерство Внутреннихъ Дѣлъ чрезъ высшихъ представителей мѣстнаго управленія, Генералъ-Губернаторовъ, слѣдитъ постоянно за ходомъ и развитіемъ торговли и промышленности въ томъ или другомъ краѣ, поощряя всѣ частныя общепользныя въ семъ отношеніи предпріятія, давая имъ, сколь возможно, соотвѣтствующее видамъ правительства направленіе (ст. 229 Общ. Учр. Губ.). Находящееся въ составѣ Министерства Внутреннихъ Дѣлъ Главное Управленіе Почтъ и Телеграфовъ (ст. 320 Учр. Мин.) вѣдаетъ вопросы, імѣющіе, хотя и посредственное, но какъ уже было указано, важнѣйшее значеніе для развитія торгово-промышленной дѣятельности. Министерство Путей Сообщенія, функціи надзора котораго были уже отмѣчены въ своемъ мѣстѣ, должно быть упомянуто и среди установленій, содѣйствующихъ торговлѣ, такъ какъ въ его задачу несомнѣнно

входить развитіе путей сообщенія; этимъ именно вѣдаетъ Управление по сооруженію желѣзныхъ дорогъ (ст. 46 прил. къ ст. 717 Учр. Мин.) по прод. 1902 г.). Въ составъ Министерства Финансовъ входитъ Совѣтъ по Тарифнымъ Дѣламъ, Тарифный Комитетъ и Департаментъ Желѣзнодорожныхъ Дѣлъ (Указъ 29 март. 1906 г. Собр. Узак. 4 апр. 1906 г. № 80)—рѣшающіе уже извѣстные намъ тарифные вопросы не только съ точки зрѣнія контроля надъ дорогами, но и съ точки зрѣнія нуждъ торговли и промышленности (ст. 508 Учр. Мин.). Не можетъ не входить въ нужды торговли и промышленности и находящійся въ составъ того же Министерства - Департаментъ Таможенныхъ Сборовъ и особое Присутствіе по вопросамъ примѣненія тарифовъ (ст. 536 Учр. Мин. по прод. 1902 года). При Министерствѣ Финансовъ существуютъ должности Коммерческихъ Агентовъ сего Министерства за границею. Министру Финансовъ предоставляется опредѣлять число означенныхъ агентовъ и размѣръ ихъ содержанія, а также ихъ обязанности, мѣстопробываніе и районъ дѣятельности (прим. къ ст. 465 Учр. Мин. по прод. 1802 г.). Но важнѣйшимъ органомъ торгово-промышленной политики является несомнѣнно Министерство Торговли и Промышленности и Министерство Иностранныхъ Дѣлъ—въ лицѣ Россійскихъ Консуловъ заграницей.

а) Министерство Торговли и Промышленности.

Министерство Торговли и Промышленности образовано Именнымъ Высочайшимъ Указомъ 27 октября 1905 г. (Собр. Узак. № 198, ст. 1670.). Въ этомъ Указѣ сказано: быстрое, въ связи съ общимъ ростомъ русскаго народнаго хозяйства, развитіе торговли и промышленности обратило въ настоящее время завѣдываніе этими отраслями народнаго труда въ обширную, имѣющую самостоятельное значеніе, задачу государственнаго управленія и поставило на очередь рядъ неотлож-

ныхъ мѣръ въ областяхъ торговаго, промышленнаго и въ особенности рабочаго законодательства. Полагая вѣлѣдствіе этого необходимымъ завѣдываніе торговлею и промышленностью объединить въ одномъ вѣдомствѣ, признали Мы за благо образовать особое Министерство Торговли и Промышленности. Въ сихъ видахъ повелѣваемъ: 1) Всѣ установленія по части торговли и промышленности, за исключеніемъ вѣдающихъ дѣла о промысловомъ налогѣ и о сборахъ, взимаемыхъ съ торговли и промысловъ, а равно за исключеніемъ Агентовъ Министерства Финансовъ заграницею, всѣ установленія по горной части, Совѣтъ по Тарифнымъ Дѣламъ, Тарифный Комитетъ и Департаментъ Желѣзнодорожныхъ Дѣлъ, за исключеніемъ отдѣленій, вѣдающихъ финансовыя расчеты казны съ частными желѣзнодорожными обществами, выдѣлить изъ состава Министерства Финансовъ и предоставить вѣдѣнію вновь образуемаго Министерства Торговли и Промышленности. 2) Сему же Министерству передать изъ Министерства Внутреннихъ Дѣлъ всѣ дѣла, относящіяся до купеческихъ обществъ, купеческихъ и ремесленныхъ Управъ. 3) Включить въ составъ Министерства Торговли и Промышленности Главное Управленіе Торговаго Мореплаванія и Портовъ, подчинивъ его Министру Торговли и Промышленности. 4) Дѣла о государственномъ промысловомъ налогѣ и о сборахъ, взимаемыхъ съ торговли и промысловъ, передать въ вѣдѣніе Департамента Окладныхъ Сборовъ, а дѣла о финансовыхъ расчетахъ казны съ частными желѣзнодорожными обществами—въ вѣдѣніе Особой Канцеляріи по кредитной части. Указомъ 29 марта 1906 г. (Собр. Узак. № 80 ст. 507) Совѣтъ по Тарифнымъ Дѣламъ, Тарифный Комитетъ и Департаментъ Желѣзнодорожныхъ Дѣлъ вновь введены въ составъ Министерства Финансовъ, такъ какъ сосредоточеніе въ Министерствѣ Торговли и Промышленности всего обширнаго тарифнаго дѣла, затрогивающаго разнообразныя стороны государственной жизни, встрѣтило неудобства. Эти неудобства между прочимъ могли заклю-

чаться и въ томъ, что вѣдѣль железнодорожной тарифной политики торгово-промышленнымъ интересамъ могло бы быть придано преобладающее значеніе надъ интересами финансовыми.¹⁾

Въ составѣ Министерства Торговли и Промышленности, на основаніи указа 27 окт. 1905 г. и Высочайшаго повеленія 19 Ноября 1905 г. входятъ: 1) Отдѣлъ Торговли; 2) Отдѣлъ Промышленности; 3) Главное Управленіе Торговаго Мореплаванія и 4) Отдѣлъ Учебный. Эти Отдѣлы находятся въ завѣдываніи Товарища Министра (ст. 558 Учр. Мин. по прод. 1902 г.), которому предоставляется: 1) принимать мѣры для общаго направленія дѣятельности указанныхъ Отдѣловъ и руководить разработкою законодательныхъ предположеній; 2) принимать общія распоряженія по примѣненію законовъ; 3) представлять Министру о дѣлахъ, которыя онъ пожелаетъ подчинить непосредственному вѣдѣнію или требующихъ изданія инструкцій, или же подлежащихъ разсмотрѣнію въ высшихъ государственныхъ установленіяхъ, или непосредственно Государемъ Императоромъ разрѣшаемыхъ; 4) представлять на должности кандидатовъ; 5) перемѣщать и увольнять чиновниковъ (ст. 558¹ тамъ же). При немъ состоитъ канцелярія, на которую возлагается дѣлопроизводство по награжденію лицъ купеческаго сословія за заслуги на поприщѣ торговли и промышленности и по перемѣнамъ въ личномъ составѣ. (ст. 558² тамъ же). Ближайшее завѣдываніе каждымъ Отдѣломъ возлагается на Управляющаго, съ которымъ раздѣляетъ труды его Помощникъ.

Отдѣлъ Торговли завѣдуетъ дѣлами о внутренней торговлѣ: ярмаркахъ, биржахъ и прочихъ торговыхъ установленіяхъ, о правахъ купеческаго сословія, о купеческихъ обществахъ, купеческихъ и ремесленныхъ Управахъ, о торговыхъ товариществахъ и акціонерныхъ компаніяхъ, о мѣрахъ и вѣ-

¹⁾ Саввичъ. Новый государственный строй Россіи. СПб. 1907 г.

сахъ, о внѣшнихъ торговыхъ сношеніяхъ, за исключеніемъ дѣлъ таможеннаго управленія, а также другими дѣлами, относящимися до торговли. (ст. 558⁵ Учр. Мин. по прод. 1902 г.; Указъ 27 окт. 1905 г.).

Отдѣлъ Промышленности завѣдуетъ дѣлами объ устройствѣ и содержаніи промышленныхъ заведеній, о надзорѣ за благоустройствомъ на фабрикахъ и заводахъ, о художественно-промышленныхъ выставкахъ, о пробирной части, объ огражденіи правъ промышленной собственности и другими дѣлами, относящимися до промышленности (ст. 559² Учр. Мин. по прод. 1902 г.).

При Отдѣлѣ Промышленности состоятъ Окружные Фабричные Инспекторы, являющіеся по своей должности членами Главнаго по Фабричнымъ и Горнозаводскимъ дѣламъ Присутствія и наблюдающіе за точнымъ исполненіемъ чинами фабричной инспекціи губерній, входящихъ въ составъ округа, ихъ обязанностей (ст. 559³ Учр. Мин. по прод. 1902 г.).

При Отдѣлѣ Промышленности подъ предсѣдательствомъ Управляющаго состоитъ Комитетъ по Техническимъ Дѣламъ, къ вѣдѣнію котораго относится выдача привилегій на изобрѣтенія и усовершенствованія, а также другія техническія дѣла, по указанію Министра (ст. 559⁴ Учр. Мин. по прод. 1902 г.). Совѣщательными учрежденіями по части торговли и промышленности являются въ вѣдѣніи Министерства—Совѣтъ Торговли и Мануфактуръ. Онъ состоитъ подъ предсѣдательствомъ Товарища Министра изъ Управляющихъ Отдѣлами Торговли и Промышленности и ихъ Помощниковъ, изъ двадцати четырехъ Членовъ, избираемыхъ изъ учоныхъ техникумовъ и вообще лицъ, обладающихъ познаніями по части торговли и промышленности, а также изъ фабрикантовъ и торгующихъ, извѣстныхъ своими торговыми оборотами и общественнымъ кредитомъ (ст. 562 Учр. Мин. по прод. 1902 г.). На Совѣтъ возлагается: 1) обсужденіе, по предложенію Ми-

нистра, вопросовъ, относящихся до мануфактурной промышленности и до торговли, а также вопросовъ: объ устройствѣ мануфактурныхъ заведеній, о распредѣленіи ихъ на разряды, смотря по вліянію оныхъ на общественное здравіе и безопасность; о наблюденіи за содержаніемъ въ порядкѣ паровыхъ котловъ и о дозволеніи открытія въ городѣ С.-Петербургѣ фабрикъ, заводовъ и ремесленныхъ заведеній, представляющихъ безпокойство или какую либо опасность для сосѣднихъ жителей (ст. 572 Учр. Мин. по прод. 1902 г.). Совѣту предоставляется при соблюденіи извѣстныхъ условій представлять Министру предположенія о мѣрахъ къ улучшенію и развитію промышленности и торговли, а также объ устраненіи какихъ либо къ тому препятствій (ст. 573 Учр. Мин.). Дѣлопроизводство въ Совѣтѣ Торговли и Мануфактуръ возлагается на Отдѣлы Торговли и Промышленности по принадлежности (п. 7 В. у. мн. Г. С. 5 іюля 1900 г.).

Въ городскихъ поселеніяхъ, гдѣ торговля и промышленность имѣютъ значительное развитіе, могутъ быть учреждаемы, по желанію обществъ и съ разрѣшенія Министра Торговли и Промышленности, Комитеты Торговли и Мануфактуръ (ст. 14 Уст. о Промышл. изд. 1893 г.). Передаваемые чрезъ Губернатора заявленія о желательности учрежденія Комитета исходятъ отъ городского общества или мѣстнаго купечества, которому разрѣшается приглашать для участія въ такомъ заявленіи лицъ, владѣющихъ фабриками, заводами, горными разработками и т. д., хотя бы эти лица къ мѣстному купечеству не были приписаны (ст. 15). Выборы въ члены Комитета, въ которыхъ не могутъ участвовать лица, лишенные права голоса въ Городскихъ Избирательныхъ Собраніяхъ, происходятъ или въ Городской Думѣ, или въ собраніи купеческаго общества, въ зависимости отъ того, по чьей инициативѣ Комитетъ учреждается. Въ Комитетъ избирается на 4 года владѣльцы мануфактурныхъ заведеній и горныхъ разработокъ, а также оптовые торговцы и вообще лица, извѣстные своими

познаніями по части торговли и промышленности (ст. 17—19, 21). Къ обязанностямъ Комитета относятся: 1) обсужденіе по предложенію Министра, Совѣта Торговли, губернскаго начальства, вопросовъ по части торговли и промышленности, а равно и объ устройствѣ и содержаніи торговыхъ и мануфактурныхъ заведеній; 2) обсужденіе вопросовъ, относящихся до мѣстной торговли и промышленности, возбуждаемыхъ Комитетомъ, и соотвѣтствующія представленія въ Министерство, и 3) представление въ министерство ежегоднаго обзора о положеніи торговли и промышленности въ мѣстности, на которую распространяетъ свое дѣйствіе Комитетъ (ст. 23). Можно вообще сказать, что Комитеты имѣютъ въ виду представительство интересовъ торговли и промышленности, выраженіе желаній и потребностей торговцевъ и промышленниковъ предъ правительствомъ, доставленіе ему всѣхъ необходимыхъ свѣдѣній по статистикѣ торговли и промышленности. Въ этомъ отношеніи Комитеты напоминаютъ т. н. торговые и промышленныя палаты. Но, совпадая въ цѣли, ради которой существуютъ эти Комитеты они не могутъ быть поставлены вполнѣ въ параллель съ палатами по тѣмъ средствамъ, какими послѣднія располагаютъ для осуществленія указанныхъ цѣлей. По своему экономическому, общественному, даже политическому положенію торговые и промышленныя палаты представляются однимъ изъ важнѣйшихъ органовъ торгово-промышленнаго оборота. Въ различныхъ государствахъ различно нормируются права и обязанности названныхъ палатъ и ихъ компетенція, различно опредѣляется и даже не одинаково рѣшается въ литературѣ вопросъ о соотношеніи между палатами торговыми и промышленными. Но безспорно одно, что тѣмъ и другимъ предстоитъ занять одно изъ первыхъ мѣстъ среди всѣхъ торгово-промышленныхъ установленій, и можетъ быть объединить дѣятельность многихъ изъ этихъ установленій.

При Министерствѣ Торговли и Промышленности состоитъ образованное Указомъ 7 ноября 1902 г. (Собр. Узак. № 107)

Главное Управление Торгового Мореплавания, къ вѣдомству котораго по Учрежденію 10 іюня 1903 г. (Собр. Узак. 17 іюня 1903 г. № 62) принадлежит попеченіе, распространеніе и усовершенствованіе отечественнаго торговаго мореплавания и судоходства, сооруженіе, благоустройство, содержаніе, пользованіе торговыми портами, техническій надзоръ, содѣйствіе улучшенію быта служащихъ, завѣдываніе мореходными учебными заведеніями, судостроительными предпріятіями и т. д. Въ распоряженіи Управленія состоятъ Инспекторы, наблюдающіе за содержаніемъ портовъ и разрабатывающіе техническіе вопросы. При Управленіи находится Совѣтъ по дѣламъ Торговаго Мореплавания, вѣдающій вопросы объ устройствѣ новыхъ портовъ и др.; Технический Совѣтъ—для разработки техническихъ вопросовъ общаго значенія, относящихся до приморскихъ торговыхъ портовъ; Комитетъ по Портовымъ Дѣламъ, Отдѣлъ Торговаго Мореплавания и Отдѣлъ Торговыхъ Портовъ. Мѣстное управленіе приморскими торговыми портами нормировано ст. 607 слл. Уст. Торг. изд. 1903 г. и состоитъ изъ Присутствія по Портовымъ Дѣламъ и Начальника порта которому принадлежит широкая административная (ст. 616 слл.) и судебная власть (ст. 621), даже по гражданскимъ дѣламъ (ст. 622; рѣш. Общ. Собр. Сен. 1905 г. № 19).

Въ установленія по горной части входитъ Горный Департаментъ, который завѣдываетъ: 1) инспекторскою, смѣтною, счетною и техническою частями горнаго вѣдомства; 2) состоящими въ вѣдѣніи Министерства горными учебными заведеніями; 3) казенными горными заводами; 4) частными горными заводами и промыслами; 5) золотыми и платиновыми промыслами; 6) соляными источниками, а также казеннымъ снабженіемъ солью; 7) нѣкоторыми минеральными водами и охраною всѣхъ вообще минеральныхъ источниковъ; 8) дѣлами по употребленію взрывчатыхъ веществъ на горныхъ заводахъ и промыслахъ и за безопасностью всякаго рода подземныхъ и горнозаводскихъ работъ и др. (Ст. 97 прилож. къ ст. 619 Учр. Мин. по продолж. 1902 г.).

6) Консулы.

Консуломъ называется должностное лицо, находящееся за границей и назначенное съ согласія государства, въ которомъ пребываетъ, для охраны торговыхъ и промышленныхъ интересовъ своихъ соотечественниковъ. Дѣятельность Консуловъ, какъ и порядокъ ихъ назначенія регламентируется Консульскимъ Уставомъ, международными договорами (прим. 2 ст. 1 Уст. Конс. изд. 1903 г.) и обычаями. Послѣдніе особенное значеніе имѣютъ для Консуловъ, находящихся въ нехристіанскихъ государствахъ.

Организація консульскихъ учреждений опредѣляется Уставомъ Консульскимъ (ср. ст. 838 Учр. Минист. по прод. 1902 г.). Консулъ подчиненъ Министерству Иностранныхъ Дѣлъ и состоитъ подъ начальствомъ Императорской Миссіи, находящейся въ государствѣ, гдѣ онъ имѣетъ пребываніе, а также Генеральному Консулу, гдѣ таковой полагается. Генеральные Консулы и Консульскіе Агенты обязаны также исполнять всѣ отдѣльныя предписанія, которыя они получаютъ непосредственно изъ Министерствъ Торговли и Промышленности и Морского (ст. 5 Уст. Конс.). Консулъ, а иногда Генеральный Консулъ, завѣдуетъ округомъ (ст. 6, 10, 11) и назначаетъ себѣ помощника-Вице Консула или Агента, за дѣятельность которыхъ онъ и отвѣчаетъ (ст. 10). Въ законѣ не проведено надлежащаго различія между всѣми приведенными наименованіями консульскихъ должностей, какъ равно не указаны предѣлы тѣхъ округовъ, на которые распространяется дѣятельность Консуловъ или Генеральныхъ Консуловъ, гдѣ таковыя имѣются. Торговыми трактатами и конвенціями обычно опредѣляется, что договаривающіяся стороны въ правѣ взаимно назначать Консуловъ въ города и порты, открытые для другихъ державъ. По соображеніямъ политическимъ нѣкоторые пункты, напр. крѣпости, могутъ быть совершенно исключены изъ числа тѣхъ, въ которыхъ возможно пребываніе Консула. Кон-

судь, назначенный на эту должность представляет правительству страны, въ которой онъ будетъ имѣть пребываніе, актъ о своемъ назначеніи, и получаетъ отъ этого правительства формальное согласіе на состоявшееся назначеніе въ формѣ т. н. *exequatur*.

Консулы обязаны имѣть при себѣ канцелярію и содержать указанныя въ законѣ книги (ст. 12 Уст. Конс.). Консуль получаетъ особую печать съ изображеніемъ герба Имперіи и имѣетъ право выставлять на занимаемыхъ ими домахъ, на носу гребныхъ судовъ національный флагъ (ст. 15 Уст. Конс.) и щитъ съ изображеніемъ герба (ст. 15 Уст. Конс.). Однако же отсюда нельзя заключать о неприкосновенности жилища Консула, каковой неприкосновенностью пользуется только консульскій архивъ. Консулы являются должностными лицами своего правительства и въ этомъ званіи пользуются нѣкоторыми привилегіями по сравненію со своими соотечественниками относительно подсудности, свободы отъ личнаго ареста, воинскаго постоя и воинскихъ повинностей, а равно и отъ нѣкоторыхъ налоговъ. Нѣсколько отлично положеніе Консуловъ на Востокѣ, гдѣ они выступаютъ не столько въ роли агентовъ по экономическимъ сношеніямъ, сколько въ роли дипломатическихъ представителей. Соответственно этому за Консулами въ не-христіанскихъ государствахъ признаются права и преимущества, принадлежащія дипломатическимъ агентамъ.

Функции Консуловъ весьма разнообразны и довольно сложны. Первая и наиболѣе важная задача возлагаемая на Консуловъ, заключается въ охранѣ коммерческихъ интересовъ своего государства. На его обязанности лежитъ извѣщать Министерство Торговли и Промышленности о всемъ, что касается Россійской торговли и мореплаванія; сообщать ему тарифы, имѣющіе силу закона въ томъ государствѣ, гдѣ онъ находится, прилагая при томъ роспись пошлинъ, взимаемыхъ съ Россійскихъ произведеній; сообщать всѣ существующіе и вновь пуб-

ликуемые трактаты и узаконенія, относящіеся до торговли и мореплаванія; доводить до свѣдѣнія, какія отрасли торговли въ подвѣдомыхъ имъ округахъ процвѣтаютъ, какіе сдѣланы запасы, и отмѣчать въ особенности, въ какихъ отрасляхъ Россійскія произведенія составляютъ важнѣйшую часть, въ какихъ соревнуютъ съ произведеніями другихъ странъ. Онъ обязанъ представлять, какія части русской торговли могутъ быть удобно распространены и какими средствами (ст. 93 Уст. Конс. изд. 1903 г.). Консуль обязанъ доносить и о каждомъ новомъ и возвышенномъ налогѣ и о всякой мѣрѣ, какая будетъ принята въ странѣ, гдѣ онъ находится, касательно торговли и мореплаванія. Консуль вообще долженъ стараться объ усиленіи, облегченіи и распространеніи торговыхъ сношеній своей страны съ той, въ которой онъ имѣетъ пребываніе (ст. 89 тамъ же). Въ концѣ каждого года Консуль представляетъ по установленнымъ образцамъ общія обзорнія движенія торговли во всемъ пространствѣ его округа, а еженедѣльно онъ долженъ доставлять Министерству свѣдѣнія о существующихъ въ мѣстѣ его пребыванія цѣнахъ на товары и съѣстные припасы; а также о вексельномъ курсѣ съ присоединеніемъ, если то найдетъ нужнымъ, своихъ замѣчаній объ измѣненіи курса (ст. 92 тамъ же).

Консулу принадлежитъ надзоръ за торговлей и мореплаваніемъ. Ему поставляется въ обязанность имѣть свѣдѣнія о всѣхъ приходящихъ въ порты его вѣдомства и отходящихъ оттуда Россійскихъ судахъ (ст. 47), сообщая Мин. стерству каждые четыре мѣсяца о прибывшихъ судахъ и привезенныхъ или вывезенныхъ товарахъ (ст. 92). Консулы же должны надзирать за сношеніями мореплавателей и торговцевъ русскихъ, прилагать все свое стараніе о сохраненіи порядка между мореходцами. Въ особенности они наблюдаютъ за сохраненіемъ въ неприкосновенности всѣхъ правъ, присвоенныхъ существующими трактатами Россійскому флагу и торговлѣ, составляя въ случаѣ надобности протоколы и дѣлая мѣстнымъ началь-

ствамъ представленія, или даже обращаясь къ нимъ съ формальными требованіями (ст. 47). Консулъ имѣетъ право требовать, чтобы корабельщикъ или шкиперъ явился въ консульство не далѣе, какъ въ теченіи двадцати четырехъ часовъ по полученіи соотвѣтствующаго требованія Консула и предъявилъ ему корабельную крѣпость, патентъ на поднятіе флага, списокъ корабельныхъ служителей (судовую роль), таможенный паспортъ, либретто, если судно принадлежитъ одному изъ портовъ Чернаго моря, мѣрительное свидѣтельство, цертепартію и судовой журналъ (ст. 49). Консулъ обязанъ сдѣлать рядъ отмѣтокъ о прибывшемъ суднѣ въ своей книгѣ и имѣетъ право осматривать съѣстные припасы, врачебныя средства и долженъ удостовѣриться, въ порядкѣ ли корабельные документы и паспорта пассажировъ (ст. 52). Продажа судна можетъ состояться только съ согласія Консула, который удостовѣряется въ наличности довѣренности или въ негодности продаваемаго судна. Консулъ обязанъ при этомъ озаботиться о корабельныхъ служителяхъ, если они Россійскіе подданные, о удовлетвореніи ихъ платой и отправкою на родину; о всякой продажѣ Консулъ обязанъ извѣщать Главное Управление Торговаго Мореплаванія (ст. 57). Въ случаѣ покупки Россійскимъ подданнымъ судна, купчая совершается въ самомъ Консульствѣ, и здѣсь же выдается покупщику временное свидѣтельство на поднятіе Россійскаго флага; при этомъ корабельщикъ обязуется въ первомъ же Россійскомъ портѣ выполнить установленныя формальности относительно національности судна и состава его экипажа (ст. 58). При отправленіи судна Консулъ получаетъ объявленіе корабельщика о состояніи груза привезеннаго и новаго и, записавъ все подробности въ книгу, выдаетъ шкиперу свидѣтельство, въ которомъ обозначается время прибытія и отправленія (ст. 59). Въ случаѣ наложенія на судно ареста Консулъ принимаетъ мѣры, чтобы исходатайствовать снятіе его и возмѣстить шкиперу убытки (ст. 60). На заключеніе займа подъ залогъ корабля (бодмерей) шкиперъ испра-

шиваетъ разрѣшенія у Консула, который обязанъ назначить комиссію экспертовъ для осмотра жизненныхъ припасовъ или для освидѣтельствованія необходимыхъ починковъ (ст. 68). Въ случаѣ аваріи Консулъ принимаетъ мѣры для соблюденія выгодъ лицъ, до которыхъ сіе касается. Консулъ долженъ озаботиться спасеніемъ судна, корабельныхъ служителей и груза, сохраненіемъ спасенныхъ вещей (ст. 61) и отправкой служителей на родину (ст. 64). На основаніи объявленій корабельщика и показаній служителей долженъ быть составленъ возможно подробный протоколъ обо всемъ происшедшемъ (ст. 62).

Консулъ оказываетъ покровительство и защиту Россійскимъ подданнымъ и подаетъ имъ въ случаѣ нужды совѣты. Въ защиту ихъ правъ онъ обязанъ дѣлать представленія мѣстному начальству и даже обращаться съ формальными требованіями (ст. 47). Законъ возлагаетъ различныя обязанности на Консула въ отношеніи Россійскихъ подданныхъ въ особенности въ случаяхъ рожденія, болѣзни или смерти (ст. 69 сл.).

Законъ устанавливаетъ рядъ обязанностей Консула въ отношеніи военныхъ судовъ въ видахъ облегченія затрудненій Командира (ст. 20 сл.), исполняетъ полицейскія дѣла (см. ст. 69 сл., 83 сл., 96 сл.); на него же возложены функціи нотаріуса по засвидѣтельствованію и совершенію актовъ, означенныхъ въ ст. 914, 915 и 1078 Законовъ Гражд. (ст. 108).

Наконецъ Консулу принадлежатъ и судебныя функціи. Впрочемъ обычно Консулъ выступаетъ лишь въ роли третейскаго судьи по приглашенію спорящихъ сторонъ. Но если не успѣетъ достигъ примиренія и, если то допускаютъ мѣстные законы и конвенціи, выступаетъ и въ качествѣ судьи первой инстанціи, съ правомъ приговаривать виновныхъ къ исправительнымъ наказаніямъ (ст. 100, 104, 105). Гораздо шире судебная власть Консуловъ на Востокѣ, гдѣ въ видахъ культурной разницы между государствами, иностран-

ные подданные освобождаются отъ подчиненія территоріальной власти. Но въ дѣйствующемъ законодательствѣ имѣются правила для Россійской Миссіи и Консульствъ лишь только въ Персіи (ст. 113 слл.) и въ Турціи (ст. 178 слл.).

в) Коммерческіе Суды.

Коммерческіе Суды причисляются нами къ торгово-промышленнымъ установленіямъ по той причинѣ, что задачей этихъ Судовъ считается разрѣшеніе споровъ, возможно быстрое и соотвѣтствующее правосозрѣніямъ торгово-промышленнаго оборота.

Не смотря на давность своего существованія, особые торговые суды въ настоящее время не могутъ быть оправданы, такъ какъ быстрота и возможная свобода отъ формальностей составляетъ въ настоящее время задачу всѣхъ судовъ, а не однихъ торговыхъ. Учрежденіе Коммерческихъ Судовъ въ Россіи въ 1832 году мотивировалось именно недостатками дореформеннаго суда. Но вѣдь общіе суды подверглись реформѣ, и въ настоящее время невозможно было бы утверждать, что торговый процессъ 1832 г. въ какомъ нибудь отношеніи выше дѣйствующаго въ настоящее время гражданского процесса; а въ ученіи о доказательствахъ онъ даже ниже процесса гражданского. Наиболее серьезнымъ доводомъ въ пользу существованія особыхъ Коммерческихъ Судовъ надо считать указаніе на особенности торговыхъ дѣлъ, для разсмотрѣнія которыхъ недостаточно знанія законовъ, каковымъ безспорно обладаютъ юристы, но необходима освѣдомленность въ многообразныхъ обычаяхъ и обыкновеніяхъ, доступная лишь дѣятелямъ торгово-промышленнаго оборота. Отсюда—необходимость торговыхъ судовъ, какъ судовъ купеческихъ, т. е. состоящихъ по крайней мѣрѣ наполовину изъ юристовъ и купцовъ. Для опроверженія этого второго довода достаточно ска-

зать, что даже торговые техническія знанія, тѣмъ болѣе знаніе торговыхъ обычаевъ отнюдь не недоступно для юриста. На помощь къ послѣднему могутъ прийти купцы; но для этого достаточно сообщить имъ функціи экспертовъ безъ превращенія ихъ въ судей, для которыхъ помимо всякихъ специальныхъ знаній требуется юридическое образованіе. Купцы—эксперты были бы болѣе полезны для суда, чѣмъ купцы—судьи уже и потому, что судьи—юристы получили бы возможность въ каждомъ данномъ случаѣ пользоваться содѣйствіемъ именно тѣхъ лицъ, которыя въ данной области являются знатоками. Тогда какъ при облеченіи купцовъ судейскими функціями область специальныхъ знаній, къ которой можетъ обращаться судъ юристовъ неизбежно оказывается ограниченной. Затѣмъ нельзя не указать и на то, что при расширеніи дѣйствія торговаго права на весь экономическій оборотъ т. е. при превращеніи его въ торгово-промышленное право или компетенція особаго суда должна быть чрезмѣрной, или же сфера его дѣятельности должна быть искусственно сужена.

Если мы обратимся въ частности и особенности къ дѣйствующимъ въ Россіи Коммерческимъ Судамъ, то увидимъ, что они рассчитаны только на торговые дѣла, безъ распространенія своего дѣйствія на отношенія, возникающія изъ промышленности. Въ другомъ мѣстѣ и по другому поводу эта мысль была уже обоснована и было указано, что сдѣлки промышленнаго оборота входятъ въ компетенцію Коммерческаго Суда только въ качествѣ вспомогательныхъ.

Но дѣятельность Коммерческихъ Судовъ въ дѣйствительности является ограниченной и въ географическомъ отношеніи. Достаточно сказать, что по Уст. Суд. Торг. дѣйствуетъ лишь три Коммерческихъ Суда: въ С.-Петербургѣ, Москвѣ и Одессѣ (ст. 1 Уст. Суд. Торгов. изд. 1903 г.). Въ власти дѣйствія этихъ трехъ судовъ торговые дѣла въ Россіи (по ст. 1629 Уст. Гр. Суд.) разрѣшаются въ общихъ и ми-

ровыхъ судахъ. Само собой разумѣется, что количество торговыхъ дѣлъ, разрѣшаемыхъ въ этихъ послѣднихъ судахъ должно значительно превосходить число дѣлъ, разбираемыхъ въ трехъ Коммерческихъ Судахъ. Едва ли можно сомнѣваться, что дѣятельность общихъ судовъ и въ качественномъ отношеніи не уступаетъ дѣятельности Коммерческихъ Судовъ. Но нельзя не указать, какъ на несомнѣнное неудобство, на существующую двойственность, въ особенности, что касается высшихъ судебныхъ инстанцій. Второй инстанціей для торговыхъ судовъ служитъ Судебный Департаментъ Сената; тогда какъ торговые дѣла, рассматриваемые въ общихъ судахъ восходятъ на разсмотрѣніе Гражданскаго Кассационнаго Департамента. При такомъ порядкѣ неизбежно разнорѣчивое толкованіе законовъ и вообще колебаніе судебной практики.

Обращаясь къ обозрѣнію торговаго судоустройства и судопроизводства, замѣтимъ, что детальное изученіе означенныхъ вопросовъ должно составить задачу особаго курса. Здѣсь же могутъ быть отмѣчены общіе принципы Коммерческихъ Судовъ, какъ торговыхъ установленій. Организациа торговыхъ судовъ въ разныхъ государствахъ, гдѣ сохранились они, различна. Коммерческіе Суды могутъ быть совершенно самостоятельными коллегіями, или же они входятъ, какъ отдѣленія, въ общіе суды. Въ однихъ государствахъ всѣ судьи принадлежатъ къ торговому классу, въ другихъ составъ судовъ смѣшанный. По дѣйствующему законодательству Коммерческіе Суды являются совершенно самостоятельными учрежденіями и состоятъ: въ С.-Петербургѣ и Москвѣ изъ Предсѣдателя, двухъ Товарищей Предсѣдателя и опредѣленнаго числа Членовъ по назначенію отъ правительства и изъ купечества; въ Одессѣ изъ Предсѣдателя, Товарища его, Старшаго Члена изъ чиновниковъ, двухъ Членовъ по назначенію отъ правительства, и трехъ Членовъ отъ купечества (ст. 1 Уст. Торг. Судопр. изд. 1903 г.).

Предсѣдатель, Товарищи и Старшій Членъ Одесскаго Суда опредѣляются съ Высочайшаго разрѣшенія, по представленію Министра Юстиціи, изъ кандидатовъ, избранныхъ купечествомъ. Товарищи Предсѣдателей въ Особыхъ Отдѣленіяхъ Судовъ и Члены отъ правительства опредѣляются безъ участія городскихъ обществъ, первые Высочайшимъ приказомъ, по представленію Министра Юстиціи, а вторые Министромъ Юстиціи (ст. 7). Товарищи Предсѣдателя въ Особыхъ Отдѣленіяхъ и Члены отъ правительства опредѣляются въ сии званія безсрочно (ст. 8), а кандидаты, избираемые купечествомъ въ должность Предсѣдателя и товарища Судовъ въ С.-Петербургѣ и Москвѣ утверждаются въ должности на шесть лѣтъ, съ особаго каждый разъ Высочайшаго разрѣшенія (ст. 9). Выборы на должность Предсѣдателя и Старшаго Члена въ Одескомъ Судѣ производятся на четыре года.

Къ избранію на должность Предсѣдателя Коммерческаго Суда допускаются: 1) получившіе высшее юридическое образованіе, если они прослужили по судебной части, или въ совокупности по судебной части и по управленію коммерціею не менѣе двухъ лѣтъ и 2) неокончившіе курса въ высшихъ учебныхъ заведеніяхъ, если они прослужили въ тѣхъ же должностяхъ не менѣе шести лѣтъ (ст. 11). На должность Товарища Предсѣдателя и Старшаго Члена допускаются лица съ тѣмъ же цензомъ, но для нихъ требуется срокъ пребыванія на судебныхъ должностяхъ или по управленію коммерціею годъ и три года (ст. 12). Выборы кандидатовъ на должность Предсѣдателя или Товарища въ С.-Петербургскомъ и Московскомъ Судѣ, Предсѣдателя и Старшаго Члена Одесскаго Суда производятся въ собраніи выборныхъ купеческаго сословія, съ присоединеніемъ уполномоченныхъ отъ иногородныхъ купцовъ и иностранцевъ, торгующихъ по указаннымъ въ ст. 532 Зак. о Сост. промысловымъ свидѣтельствамъ (ст. 14 и 16). Члены отъ купечества опредѣляются по выбору купеческихъ обществъ, а въ члены отъ купечества въ Одес-

скій Судъ избираются въ тѣхъ же собраніяхъ, въ коихъ избирается и Предсѣдатель и Старшій Членъ (ст. 17, 20).

При Коммерческомъ Судѣ состоитъ канцелярія, Присяжные Попечители и Присяжные Стряпчіе (ст. 25, 22 слл., ст. 25 слл.). Назначеніе присяжныхъ Попечителей — первоначальныя распоряженія и охраненіе имуществъ по дѣламъ лицъ, впавшихъ въ несостоятельность до открытія Конкурснаго Управленія (ст. 25); они назначаются по списку кандидатовъ, избираемыхъ собраніями купеческихъ обществъ (ст. 26). Въ число Стряпчихъ зачисляются лица, представившія ихъ аттестаты, послужные списки и прочія свидѣтельства о знаніи ихъ и поведеніи (ст. 33); ихъ назначеніе — хожденіе по дѣламъ, производящимся въ данномъ Судѣ (ст. 34). Сверхъ Стряпчихъ допускаются къ хожденію по дѣламъ частныхъ лицъ безъ присяги: 1) купцы, производящіе торговлю, если притомъ не занимаются они симъ званіемъ по другимъ судебнымъ мѣстамъ, какъ промысломъ; 2) бухгалтеры, кассеры и вообще лица, состоящія при конторѣ истца или отвѣтчика (ст. 38); 3) должностныя лица отъ мѣстъ или установленій, для сего будутъ уполномочены (ст. 38, 39).

Коммерческій Судъ рѣшаетъ окончательно и безъ апелляціи: 1) всѣ дѣла, по коимъ первоначальный искъ не простирается въ столицахъ свыше трехъ тысячъ рублей, а въ городѣ Одессѣ свыше тысячи пятисотъ рублей; 2) всѣ дѣла, кои хотя и превышаютъ опредѣленную сумму, но въ коихъ обѣ тяжущіяся стороны по взаимному согласію, въ Судѣ предъявленному, пожелаютъ окончить дѣло въ семъ Судѣ безъ апелляціи (ст. 49). Рѣшенія Коммерческаго Суда по всѣмъ другимъ дѣламъ могутъ быть обжалованы въ Сенатѣ. До 1898 года дѣла по апелляціи разбирались въ 4 Департаментѣ Сената, а въ указанномъ году Высоч. утв. 2 іюня мн. Гос. Совѣта третій, четвертый и пятый Департаменты Правительствующаго Сената соединены въ Судебный Департаментъ, съ причисленіемъ къ нему состоящей при третьемъ

Департаментѣ особой для межевыхъ работъ чертежной. При этомъ Общее Собраніе Правительствующаго Сената стало составляться изъ Судебнаго Департамента и одного изъ Кассационныхъ Департаментовъ, Уголовнаго или Гражданскаго по принадлежности (Собр. Узак. 19 іюня 1898 г. № 72).

Вѣдомство каждаго Коммерческаго Суда простирается на городъ и уѣздъ, распространяясь не только на постоянно живущихъ, но и временно пребывающихъ тамъ. Сверхъ того подсудность Коммерческаго Суда простирается на дѣла, относительно которыхъ стороны сдѣлали соотвѣтствующее постановленіе, а также на дѣла, предметы коихъ (товары суда и т. п.) находятся въ томъ мѣстѣ, гдѣ Судъ состоитъ (ст. 47).

Къ вѣдомству Коммерческихъ Судовъ принадлежатъ: 1) всѣ споры и иски по торговымъ оборотамъ, договорамъ и обязательствамъ словеснымъ и письменнымъ, торговлѣ свойственнымъ, какъ между частными лицами всѣхъ состояній взаимно, такъ и по искамъ государственныхъ кредитныхъ установленій на частныя лица; 2) всѣ дѣла о торговой несостоятельности, къ какому бы званію ни принадлежали лица, въ оную впадшія, и хотя бы сіи дѣла сопряжены были съ несостоятельностью и въ дворянскомъ того лица состояніи; 3) споры и иски по векселямъ, на сумму, свыше пятисотъ рублей.

Компетенція Коммерческихъ Судовъ, какъ въ своемъ мѣстѣ было указано, не совпадаетъ съ болѣе широкимъ содержаніемъ торгово-промышленнаго права. Это несовпаденіе проявляется въ томъ: 1) что по буквальному смыслу закона (ст. 40) Коммерческимъ Судамъ подлежатъ лишь торговые обороты (въ тѣсномъ смыслѣ слова), а затѣмъ разнообразныя сдѣлки, вспомогательныя къ торговлѣ, а также правоотношенія, въ связи съ торговлей возникающія (несостоятельность, аварія и др.); 2) разбору названныхъ Судовъ не подлежатъ споры по покупкѣ и продажѣ на наличныя въ рядахъ, въ лавкахъ и т. п. и споры, не превышающіе ста пятидесяти руб-

лей (ст. 43). Но съ другой стороны къ вѣдомству Коммерческихъ Судовъ относятся споры и иски по векселямъ, хотя бы они не имѣли отношенія къ торговлѣ. Въ ученіи о торгово-промышленныхъ дѣйствіяхъ компетенція Коммерческихъ Судовъ была изслѣдована, хотя и для иныхъ цѣлей, и потому можно не останавливаться на подробномъ разсмотрѣніи ст. 41 и 42, ближе выясняющихъ понятіе торгового оборота и обязательствъ, торговлѣ свойственныхъ. Можно лишь напомнить здѣсь, что судебная практика, расширяющая подсудность Коммерческихъ Судовъ за предѣлы торговыхъ оборотовъ, дѣлаетъ это на счетъ обязательствъ, торговлѣ свойственныхъ, а не торговыхъ оборотовъ.

Обращаясь къ порядку производства дѣлъ въ Коммерческихъ Судахъ, мы должны отмѣтить здѣсь лишь тѣ моменты, которые имѣютъ цѣлью именно лучшее и успѣшнѣйшее движеніе дѣлъ. Этотъ порядокъ въ принципѣ состязательный и устный. Всѣ дѣла въ Комм. Судѣ производятся словесною распривою — (ст. 77), очевидно въ интересахъ быстроты рѣшенія ихъ. Изъ общаго правила объ устномъ или словесномъ порядкѣ законъ дѣлаетъ исключенія лишь для тѣхъ дѣлъ, въ коихъ Судъ, или по желанію истца дозволить, или по собственному своему усмотрѣнію признаетъ нужнымъ допустить письменное производство (ст. 77). Особенностью словесной расправы является то, что изустныя изъясненія сторонъ здѣсь не стѣсняются ни обрядами, ни формами, для судоговоренія установленными (ст. 80). Но и при словесной расправѣ не исключаются краткія записки, и возможно собираніе справокъ (ст. 81, 82).

Въ чрезвычайныхъ и настоятельныхъ случаяхъ, когда дѣло идетъ о задержаніи отвѣтчика, подозрѣваемаго въ намереніи скрыться, или о наложеніи запрещенія на его товары, деньги и другое имущество, Судъ, вмѣсто повѣстки, даетъ въ то же самое засѣданіе приказъ о явкѣ отвѣтчика, назначая къ тому самый ближайшій срокъ (ст. 97).

Письменное производство допускается — въ указанныхъ уже случаяхъ — или въ началѣ дѣла по призывѣ отвѣтчика, или въ продолженіе начатой уже словесной расправы (ст. 136).

Порядокъ судопроизводства въ Коммерческихъ Судахъ въ общемъ совпадаетъ съ таковымъ же порядкомъ общихъ судовъ. Главное различіе заключается въ вопросѣ о доказательствахъ. Коммерческіе Суды еще держатся формальной системы доказательствъ (напр. ст. 239). Они отводятъ значительное мѣсто присягѣ. Рѣшить дѣло присягою по взаимному согласію тяжущихся сторонъ, читаемъ мы въ ст. 276: зависитъ отъ доброй воли, и сей способъ рѣшенія въ существѣ своемъ мировая сдѣлка. Судъ не можетъ къ тому принудить ни истца, ни отвѣтчика и въ случаѣ обоюднаго ихъ на то согласія, занимаетъ только мѣсто свидѣтеля чинимой тѣмъ или другимъ въ присутствіи присяги. Но въ двухъ случаяхъ самъ Судъ можетъ предложить одному изъ тяжущихся присягу, а именно: 1) когда представленныя стороною доказательства будутъ признаны недостаточными къ совершенному убѣжденію въ истинѣ, 2) когда въ такомъ же подтвержденіи нуждаются опроверженія отвѣтчика (ст. 278) и 3) когда самый искъ является доказаннымъ, но къ точному опредѣленію убытковъ не будетъ найдено никакого другого средства (ст. 281). Особою доказательною силою въ Коммерческихъ Судахъ пользуются, какъ мы уже знаемъ, нѣкоторые виды письменныхъ документовъ, каковы, книги конторскія и маклерскія записки. По окончаніи состязанія сторонъ Судъ большинствомъ голосовъ постановляетъ рѣшеніе, каковое утверждается на законахъ; въ тѣхъ же случаяхъ, на кои нѣтъ точныхъ и ясныхъ законовъ, на основаніи торговыхъ обычаевъ и примѣровъ рѣшеній, въ томъ же Судѣ послѣдовавшихъ и вступившихъ въ законную силу (ст. 327). Рѣшенія относятся или къ существу дѣла, или къ особннымъ онаго обстоятельствамъ. Въ первомъ случаѣ Судъ полагаетъ опредѣленія рѣшительныя, а въ послѣднемъ частныя (ст. 328).

Жалоба на частное и на рѣшительное опредѣленіе Суда подается въ указанные закономъ сроки въ тотъ же Коммерческій Судъ для отсылки въ Правительствующій Сенатъ (ст. 364, 368, 377).

На основаніи прим. къ ст. 154 Уст. Суд. Торг. издан. 1903 г. по дѣламъ торговымъ и по всѣмъ безъ изыятія спорамъ акціонерныхъ компаній примѣняются правила, изложенныя въ ст. 1357—1400 Уст. Гражд. Судопр.—о мировыхъ сдѣлкахъ и третейскомъ судѣ.

4. Биржи и состоящія при нихъ установленія.

Къ числу торговыхъ установленій, какъ способовъ къ лучшему и успѣшнѣйшему движенію торговыхъ дѣлъ, принадлежатъ биржи, подъ каковыми законъ разумѣетъ сборныя мѣста или собранія принадлежащихъ къ торговому классу лицъ для взаимныхъ по торговлѣ сношеній и сдѣлокъ (ст. 656 Уст. Торг. изд. 1903 г.).

Это законодательное опредѣленіе понятія биржи совершенно соотвѣтствуетъ ея дѣйствительному положенію и выражаетъ основную мысль, изъ которой исходятъ при организаціи биржи: биржа есть мѣсто для взаимныхъ по торговлѣ сношеній и сдѣлокъ лицъ, принадлежащихъ къ торговому классу лицъ. Если ранѣе разсмотрѣнныя торгово-промышленныя установленія служатъ торговлѣ, стоя въ сторонѣ отъ нея, то биржа стремится къ одинаковой съ ними цѣли, становясь орудіемъ торговли. Но какъ Министерства, Консулы, Коммерческіе Суды служатъ интересамъ торговли, которая составляетъ часть экономического оборота, такъ и биржи являются орудіемъ оборота, не создавая какой либо особой отрасли торговли. Биржа является торговымъ установленіемъ, т. е. учрежденіемъ вспомогательнымъ для торговли, приурочиваемой къ

различнымъ торгово-промышленнымъ заведеніямъ. Лица торговаго класса, имѣющія торговые заведенія и по общему правилу въ этихъ заведеніяхъ совершающія и исполняющія сдѣлки своего промысла, находятъ выгоднымъ и удобнымъ выносить изъ своихъ заведеній нѣкоторыя операціи, именно совершеніе сдѣлокъ, и приурочивать ихъ къ биржѣ подобно тому, какъ торговцы и промышленники пользуются для цѣлей своей торговли ярмарками. Не останавливаясь здѣсь на выясненіи разницы между ярмарками и биржами, обнаруживающейся и во времени собраній, и въ личномъ составѣ участниковъ, и въ предметѣ сдѣлокъ,—необходимо указать, что, если на ярмаркахъ возможны не только заключеніе сдѣлки, но и ея реализація, то на биржѣ реализація сдѣлокъ никогда не происходитъ, такъ какъ здѣсь нѣтъ товара. А если такъ, то очевидно, что биржу нельзя считать торговымъ заведеніемъ въ гораздо большей степени, чѣмъ ярмарку. На биржѣ, какъ и на ярмаркѣ совершаются сдѣлки купцами, т. е. лицами, имѣющими торговые заведенія. Что касается ярмарокъ, то здѣсь купцы имѣютъ хотя бы филиалы своихъ заведеній. На биржѣ нѣтъ и такихъ филиалъ. Правда, въ биржевой торговлѣ участвуютъ не только купцы и банкиры, т. е. лица, имѣющія торговые заведенія, но и профессиональные торговцы безъ торговыхъ заведеній и даже случайные спекулянты. Финансовый законъ разумѣетъ подъ банкирскими предпріятіями заведенія въ видѣ промысла банкирскими дѣлами и вообще операціями съ денежными капиталами производимыми какъ на биржѣ, такъ и въ другихъ мѣстахъ, хотя бы безъ содержанія для сего особыхъ заведеній (ст. 4 прил. II къ ст. 368 Уст. о Прям. Нал.) Но, какъ уже неоднократно было указываемо, лицъ, не имѣющихъ ни заведенія, ни фирмы, ни купеческихъ книгъ, нельзя считать торговцами или купцами въ принятомъ смыслѣ, а потому и о торговомъ характерѣ ихъ дѣйствій не можетъ быть рѣчи. Т. о. несомнѣнно, что биржи служатъ не однимъ купцамъ, не только торговлѣ въ настоя-

щемъ смыслъ слова, но отъ этого биржа не утрачиваетъ значенія торговаго установленія, такъ какъ имѣетъ въ виду главнымъ образомъ торговлю; подобно тому, какъ Коммерческій Судъ или Государственный Банкъ не перестаютъ быть торговыми установленіями, хотя компетенція перваго распространяется и на нѣкоторыя не торговыя дѣла, а услугами втораго пользуются не одни только купцы и промышленники.

На биржѣ заключаются сдѣлки, и практика совершенія сдѣлокъ здѣсь очень развита и облегчена. Хотя на биржѣ сдѣлки не исполняются, но здѣсь возможны установленія, разрѣшающія споры по сдѣлкамъ. Биржа—центръ торговой дѣятельности крупнаго города, и потому здѣсь выработался кодексъ правилъ, обычаевъ, рѣшеній. И не смотря на все это нельзя говорить о биржевыхъ сдѣлкахъ, подобно тому, какъ мы говоримъ о сдѣлкахъ торговаго заведенія, транспортнои конторы, или даже о сдѣлкахъ банкирскаго промысла. На биржу идетъ хлѣбный торговецъ и совершаетъ здѣсь сдѣлки своего промысла; на биржу идетъ банкиръ, спекулирующій на предметы своей торговли; сюда является и комиссіонеръ, выполняющій свое обязательство предъ комиттентомъ, оставаясь на биржѣ купцомъ-посредникомъ, какимъ онъ былъ и въ своей конторѣ.

Можно сказать, что сдѣлки торговаго или банкирскаго заведенія будутъ биржевыми, если онѣ совершаются на биржѣ въ установленныя биржевыя часы, и если поэтому онѣ пользуются опредѣленными удобствами и привилегіями сдѣлокъ, совершаемыхъ на биржѣ.

Биржи суть сборныя мѣста или собранія принадлежащихъ къ торговому классу лицъ для взаимныхъ по торговлѣ сношеній и сдѣлокъ, говоритъ ст. 656 Уст. Торг., и этимъ уже опредѣляетъ народохозяйственное значеніе биржъ. Биржа служитъ мѣстомъ встрѣчи спроса и предложенія, покупателя и продавца, имѣющихъ на биржѣ рядъ удобствъ и приспособленій для установленія дѣловыхъ отношеній. Здѣсь сосре-

доточены все свѣдѣнія, касающіяся количествъ свободныхъ товаровъ; здѣсь извѣстны и требованія на нихъ. А это даетъ возможность установленія цѣнъ. Благодаря биржѣ, торгующія лица могутъ совершать сдѣлки на громадныя партіи товара, не имѣя подъ рукой этого товара и производя передвиженіе его лишь въ моментъ исполненія сдѣлки, а можетъ быть и совсѣмъ не нуждаясь въ этомъ передвиженіи. Особенно рѣдка необходимость въ передвиженіи товаровъ, по поводу которыхъ совершаются сдѣлки на биржахъ фондовыхъ (въ отличіе отъ товарныхъ). Биржи въ высшей степени содѣйствуютъ обращенію товаровъ, а слѣдовательно и производству благъ. Но рядомъ съ положительной стороною биржи имѣютъ и отрицательную, усложняющую задачи биржевой политики.

Легкая обращаемость товаровъ благоприятна для развитія торговли. Но это качество товара покупается тѣмъ, что на биржѣ онъ въ высшей степени абстрагируется, утрачивая всякую индивидуальную цѣнность для держателя. Что касается въ частности цѣнныхъ бумагъ, то онѣ кромѣ того порываютъ всякую связь съ тѣмъ предпріятіемъ, которымъ вызваны къ существованію. Вотъ почему, если фондовыя биржи подобно товарнымъ являются мѣстомъ встрѣчи спроса и предложенія и слѣдовательно представляютъ безпорное народохозяйственное значеніе; то вторую функцію биржъ—установленіе цѣнъ на товары (цѣнныя бумаги) онѣ выполняютъ не всегда соотвѣтственно дѣйствительному положенію даннаго товара. Чтобы освѣтить эту вторую сторону биржъ, необходимо ознакомиться съ биржевой торговлей, съ биржевыми операціями, т. е. тѣми комбинаціями, въ какія входятъ сдѣлки купли-продажи и поставки, изученіе юридической природы которыхъ не входитъ въ настоящую задачу. На биржѣ совершаются различныя операціи. Совершенно серьезными и не вызывающими никакого сомнѣнія являются продажи въ крѣпкія руки, т. е. лицамъ, ищущимъ помѣщенія

своихъ капиталовъ. Вторую категорію биржевыхъ операцій составляютъ арбитражныя сдѣлки, имѣющія цѣлью использование мѣстныхъ колебаній курса и цѣнъ товаровъ и бумагъ: товары и бумаги покупаются въ томъ мѣстѣ, гдѣ цѣна на нихъ стоитъ сравнительно низкая, чтобы продать ихъ въ такомъ мѣстѣ, гдѣ въ данное время цѣна на тѣ же предметы болѣе высокая. Такая торговля ведется при помощи телеграфовъ и телефоновъ, требуетъ большой освѣдомленности и предполагаетъ значительную осмотрительность и способность комбинаціи. Арбитражная торговля содѣйствуетъ уравненію цѣнъ на товары въ различныхъ мѣстностяхъ и по своей серьезности близко стоитъ къ первой группѣ операцій. Но иное значеніе имѣютъ биржевыя операціи—спекуляціонныя въ тѣсномъ смыслѣ слова, рассчитанныя не на мѣстныя колебанія цѣнъ товаровъ и цѣнныхъ бумагъ, а на колебанія временныя въ одной и той же мѣстности. Здѣсь имѣются въ виду т. н. сдѣлки на срокъ, въ которыхъ продавецъ обязуется представить покупщику къ извѣстному сроку партію цѣнныхъ бумагъ или товара; у продавца въ моментъ продажи нѣтъ на рукахъ товара, который онъ купитъ лишь предъ самымъ наступленіемъ срока, въ какой онъ долженъ поставить этотъ товаръ покупщику. Продавая товаръ по цѣнѣ, которую онъ имѣетъ въ день продажи, продавецъ рассчитываетъ, что къ моменту исполненія поставки цѣна на него будетъ болѣе низкая, и потому онъ заработаетъ на операціи разницу между этими двумя цѣнами. Если въ срочной сдѣлкѣ продавецъ спекулируетъ на пониженіе цѣнъ, то покупщикъ спекулируетъ на повышеніе ихъ. Легко понять, что срочныя сдѣлки, рассчитанныя на временныя колебанія курса товаровъ и цѣнныхъ бумагъ, имѣютъ въ виду не помѣщеніе капитала, а преслѣдуютъ цѣль использовать колебаніе курса и, совершаемыя въ большемъ числѣ, въ высшей степени способствуютъ этому колебанію. Но что особенно важно—срочныя сдѣлки въ сущности говоря не подлежатъ испол-

ненію, которое замѣняется здѣсь уплатой разницы. Такъ, если бумаги поставлены по 100, а въ день исполненія обязанности по поставкѣ цѣна на нихъ, согласно ожиданіямъ поставщика и противъ ожиданій продавца, будетъ 95, то стороны вмѣсто дѣйствительнаго исполненія обязательства согласятся между собой покончить дѣло такъ, что покупщикъ уплатитъ продавцу (поставщику) по 5 за каждую бумагу. Если же вопреки ожиданіямъ продавца и согласно расчетамъ покупщика въ срокъ исполненія сдѣлки курсъ на бумаги будетъ не 100, а 105, въ такомъ случаѣ покупщикъ удовольствуется тѣмъ, что получить съ продавца разницу между курсами, т. е. по 5 на каждую бумагу. Такая расплата вмѣсто дѣйствительнаго исполненія обязательства можетъ быть случайной, непредполагавшейся. Но возможно, что стороны уже при заключеніи сдѣлки имѣютъ въ виду завершить ее уплатой разницы, не предполагая: продавецъ—пріобрѣтать бумагу для передачи покупщику, покупщикъ—требовать эту бумагу отъ продавца, у котораго ее нѣтъ. Очевидно, что сдѣлки на разницу не могутъ считаться серьезными операціями уже по одному тому, что для нихъ совершенно безразличенъ предметъ, что онѣ не имѣютъ въ виду какого либо конкретнаго товара, оперируя надъ вполне абстрактными цѣнностями, выражающимися въ курсовыхъ цѣнахъ. Это сдѣлки—не только чисто спекуляціонныя, но и въ высшей степени рискованныя. Для уменьшенія этого риска стороны могутъ согласиться, что одинъ изъ контрагентовъ, уплативъ другому нѣкоторую премію (сверхъ покупной цѣны), получить право исполнить сдѣлку, не ожидая наступленія условленнаго срока. За уплаченную премію покупщикъ не будетъ ждать начавшагося и продолжающагося пониженія цѣнъ на бумаги; и потребуетъ ее въ день—по усмотрѣнію а продавецъ не будетъ ждать начавшагося и непрекращающагося поднятія цѣнъ и поставитъ бумаги въ день, когда по его мнѣнію курсъ бумагъ болѣе благопріятенъ для него. Когда право выбора

дня исполненія принадлежит продавцу, то сдѣлка называется сдѣлкой на извѣщеніе или на объявленіе; если же право выбора дня принадлежит покупщику, то сдѣлка будетъ называться срочной—ежедневной. Но всѣ эти сдѣлки—суть срочныя фиксированныя. Въ отличіе отъ нихъ надо назвать группу сдѣлокъ, допускающихъ отступленіе отъ первоначальнаго условія, подъ условіемъ уплаты за то преміи. Сущность сдѣлки съ преміей заключается въ томъ, что одна сторона, уплативъ другой премію (сверхъ цѣны за товаръ или бумагу), получаетъ за это право отступить отъ договора. Продавецъ, уплачивая премію и убѣдившись, что ожидаемаго имъ пониженія курса не послѣдовало, можетъ найти болѣе выгоднымъ для себя, не исполняя договора, уплатить покупщику премію. Покупщикъ, уплачивая премію, въ случаѣ, если не произошло ожидаемаго имъ повышенія курса, можетъ предпочесть уплатить продавцу условленную премію и отказаться отъ полученія бумагъ или товара. Это простая сдѣлка съ преміей. Но она можетъ принять видъ т. н. кратной или повторной сдѣлки, заключающейся въ томъ, что сторона, уплатившая премію, выговариваетъ себѣ право требовать, чтобы ей доставлено было не условленное число бумагъ, а напр. въ два раза большее. Если премію уплачиваетъ продавецъ, то онъ приобретаетъ право требовать съ наступленіемъ срока, чтобы покупщикъ взялъ у него не договоренное число бумаги а напр. въ пять разъ большее. Очевидно, что покупщикъ воспользуется своимъ правомъ, если цѣны на бумагу поднимутся согласно его ожиданіямъ; напротивъ того продавецъ используетъ свое право въ случаѣ наступившаго согласно предположеніямъ пониженія цѣнъ. Сдѣлка съ преміей можетъ принять и видъ двойной сдѣлки съ преміей, заключающейся въ томъ, что одно лицо покупаетъ бумагу на срокъ и на тотъ же срокъ продаетъ ее другому лицу, выговаривая себѣ право за уплату преміи отказаться отъ той или другой сдѣлки. По сдѣлкѣ, называемой стеллажъ, сторона,

уплачивающая премію выговариваетъ себѣ право въ срокъ выступить или продавцомъ или покупщикомъ. Наконецъ можно указать и еще одинъ видъ биржевыхъ операцій,—а именно пролонгаціонныхъ, имѣющихъ цѣлью удлинить срокъ, отложить его, отсрочить исполненіе сдѣлки—въ надеждѣ на увеличеніе выигрыша для покупщика—отъ дальнѣйшаго повышенія, для продавца—отъ дальнѣйшаго ожидаемаго пониженія цѣнъ на проданные товары. Эта пролонгація на биржѣ является не настоящей, замаскированной, такъ какъ спекулирующій на повышеніе въ дѣйствительности не отсрочиваетъ исполненія по сдѣлкѣ; онъ принимаетъ бумаги, но сейчасъ же ихъ продаетъ (не на срокъ, а въ формѣ кассовой сдѣлки) чтобы вырученными деньгами расплатиться со своимъ контрагентомъ—продавцомъ. Но въ это же время у того же контрагента или у другого онъ покупаетъ тѣ же бумаги на срокъ, надеясь на ихъ пониженіе (репортъ). Понижатель—продавецъ долженъ совершить кассовую (немедленно) сдѣлку покупки для исполненія совершенной уже поставки, но, ожидая дальнѣйшаго пониженія цѣнъ, онъ въ то же самое время заключаетъ продажу того же самого товара или бумагъ—на срокъ. И такимъ путемъ онъ продолжаетъ свою спекуляцію на пониженіе (депортъ). Спекулянтъ-повышатель, можетъ достигъ своей цѣли и инымъ путемъ,—занявши требуемую сумму подъ залогъ принятыхъ бумагъ; а продавецъ-понижатель можетъ достигъ своей цѣли,—занявши нужныя ему для исполненія сдѣлки бумаги, и одновременно совершивъ срочную продажу на ближайшій срокъ исполненія. Но сдѣлками репортъ и депортъ достигается поставленная цѣль легче и проще.

Описанныя операціи и приемы, далеко не исчерпывающія всей биржевой торговли, даютъ достаточную характеристику этой послѣдней. На биржѣ не только совершаются серьезныя сдѣлки, не только помѣщается капиталъ, но на биржѣ еще и играютъ, пользуясь для этого спеціальной изобрѣтательностью, особой биржевой техникой, которая меньше всего предпола-

гаетъ знаніе дѣйствительнаго экономическаго положенія страны или странъ, состоянія того или иного торгово-промышленнаго предпріятія. А если на биржѣ ставится цѣль—только выигрыша, то умалется и значеніе ея, какъ установительницы цѣнъ на товары, а значитъ и какъ мѣста встрѣчи спроса и предложенія, получающихъ здѣсь свѣдѣнія, не выполнѣ соотвѣтствующія дѣйствительному положенію дѣлъ.

А если дѣятельность биржъ имѣетъ двѣ стороны—положительную и отрицательную, то этимъ опредѣляется и двоякое направленіе биржевой политики. Преслѣдуя цѣль развитія серьезныхъ биржевыхъ операцій и уничтоженія или уменьшенія спекуляціи въ тѣсномъ смыслѣ слова, игры, ажіотажа, государство можетъ объявить извѣстную категорію сдѣлокъ недѣйствительными и отказать имъ въ судебной защитѣ. Этотъ повидимому простой способъ борьбы съ биржевой игрой на самомъ дѣлѣ оказывается не достигающимъ цѣли,—въ виду неуловимости совершаемыхъ на биржѣ сдѣлокъ, въ виду невозможности опредѣленія истиннаго намѣренія сторонъ, быть можетъ случайно и неожиданно для себя разрѣшившихъ свою операцію въ уплату разницы. Въ виду недостаточности приѣма борьбы съ биржевой спекуляціей, заключающагося въ запрещеніи извѣстныхъ сдѣлокъ, новыя законодательства обращаютъ вниманіе также и на предупрежденіе обращенія несолидныхъ цѣнныхъ бумагъ, на противодѣйствіе вовлеченію въ биржевую игру широкихъ слоевъ населенія, на регистрацію биржевой публики и вообще на лучшую организцію биржевого общества.

Германскій биржевой законъ 1896 г. не отказывается однакоже и отъ старыхъ приѣмовъ, запрещая въ § 50 срочныя сдѣлки на паи горнозаводскихъ и фабричныхъ предпріятій, а равно срочныя биржевыя сдѣлки на хлѣбъ и мукомольные фабрикаты. По дѣйствующему русскому закону запрещаются сдѣлки по покупкѣ и продажѣ золотой валюты, траттъ и тому подобныхъ цѣнностей, писанныхъ на золотую

валюту, совершаемая исключительно съ цѣлью полученія разницы между курсомъ валюты и дѣйствительнымъ на какой либо назначенный ими срокъ, а также сдѣлки по покупкѣ и продажѣ золотой валюты и упомянутыхъ цѣнностей, извѣстныя подъ названіемъ сдѣлокъ съ преміями, стеллажей и сдѣлокъ съ правомъ дотребованія или кратныхъ (ст. 1401¹ Зак. Гражд. изд. 1900 г.). Проектъ обязат. права (ст. 1001) объявляетъ недѣйствительными такія срочныя сдѣлки, имѣющія предметомъ товары или процентныя бумаги, которыя, по намѣренію сторонъ, совершаются не съ цѣлью дѣйствительной покупки или продажи означенныхъ предметовъ, а лишь для полученія или уплаты разницы между условленною цѣною и рыночною или биржевою, существующею въ срокъ исполненія сдѣлки.

Въ борьбѣ противъ введенія публики въ заблужденіе относительно доброкачественности бумагъ, практикуютъ особый порядокъ допущенія бумаги на биржу и (герм. зак. § 38) опубликованіе проспектовъ съ подробной характеристикой бумаги.

Затѣмъ законъ караетъ штрафомъ до 15000 марокъ того, кто въ видѣ ремесла и съ корыстной цѣлью вовлекаетъ лицъ неопытныхъ и легкомысленныхъ, въ биржевыя спекуляціи, которыя не относятся къ ихъ промыслу (§ 78).

Въ видахъ ограниченія сферы дѣйствія срочныхъ сдѣлокъ, германскій биржевой законъ постановляетъ, что биржевыя срочныя сдѣлки, относящіяся къ таковой отрасли торговли, въ видахъ которой обѣ стороны ко времени заключенія сдѣлки не внесли себя въ биржевой реестръ, не производятъ обязательства (§ 66, см. сл.).

Что касается наконецъ состава биржевого общества и биржевого управленія, то считается возможнымъ путемъ организациі его создать такой дѣловой органъ, который будетъ регулировать торговлю страны, издавать своды обычаевъ, блюсти за исполненіемъ сдѣлокъ, имѣя нравственный и дѣловой

цензъ, который обезпечивалъ бы необходимое для такого учрежденія довѣріе со стороны общества и государства.

Обращаясь затѣмъ къ краткому изученію биржевой организаціи по дѣйствующимъ уставамъ русскихъ биржъ, мы отмѣтимъ, что эта организація можетъ исходить или изъ принципа правительственнаго контроля, или изъ принципа полной независимости биржъ отъ какого либо посторонняго вліянія. Та и другая система имѣетъ свои достоинства и недостатки и во всякомъ случаѣ стоитъ въ тѣсной связи съ экономическимъ и политическимъ бытомъ страны. Но по общему правилу, обнимающему по крайней мѣрѣ биржи континентальныхъ государствъ, ни тотъ ни другой принципъ послѣдовательно не проводится. На компромиссѣ двухъ принциповъ основывается и русское биржевое право, обнаруживающее даже тенденцію къ усиленію правительственнаго надзора. Эта тенденція проявилась при организаціи образованнаго въ 1900 году при Петербургской биржѣ Фондоваго Отдѣла (прим. 1 къ ст. 657 Уст. Торг. изд. 1900 г., Собр. Узак. 21 января 1901 г. № 9). Этотъ Отдѣлъ представляетъ собой замкнутую корпорацію, въ составъ которой принимаютъ съ большимъ выборомъ, чѣмъ это практикуется на другихъ биржахъ. Отдѣлъ находится въ вѣдѣніи Министерства Торговли и Промышленности, которое утверждаетъ членовъ совѣта, имѣетъ своихъ представителей съ правомъ голоса въ котировальной комиссіи, а также и въ совѣтѣ отдѣла — при рѣшеніи вопроса о допущеніи бумагъ къ котировкѣ; независимо отъ этого при производствѣ сдѣлокъ съ фондами за счетъ Государственнаго Банка и Государственнаго Казначейства въ Отдѣлѣ присутствуютъ правительственные чиновники. Всѣ вообще биржи, содѣйствіе учрежденію коихъ законъ возлагаетъ на городскія общественныя управленія (ст. 656 Уст. Торг. изд. 1903 г.; ст. 2 п. XI Город. Полож.), поставлены подъ надзоръ Министерства Торговли и Промышленности по Отдѣлу Торговли и мѣстной правительственной власти (Невзоровъ. Русскія биржи II, стр. 19 сл.).

Биржа, какъ установленіе, пользуется весьма важной привилегіей, въ силу которой купецъ находящійся на биржѣ во время собраній, не можетъ быть взятъ подъ стражу по какому бы то дѣлу ни было, исключая дѣла уголовныя (ст. 663 Уст. Торг.). Биржи на основаніи уставовъ и закона являются мѣстомъ, гдѣ возможно ознакомленіе со всѣмъ, что интересуется купечество, поэтому биржамъ предоставлено дѣлать различныя объявленія къ свѣдѣнію торгующихъ лицъ (ст. 661 Устава Торговаго). Но предназначивъ биржу для всякаго рода дѣловыхъ сношеній, законъ вноситъ существенное ограниченіе, запрещая на биржахъ говорить о дѣлахъ политическихъ или распоряженіяхъ военныхъ и умножать или увеличивать неприличные толки, подъ опасеніемъ законнаго взысканія. За нарушеніе тишины и порядка на биржѣ, за распространеніе завѣдомо ложныхъ слуховъ, за неисполненіе обязательствъ по сдѣлкамъ, за участіе въ недозволенныхъ сдѣлкахъ, за незаконное маклерство или за обращеніе для посредничества по торговымъ дѣламъ къ незаконнымъ маклерамъ, законъ подвергаетъ виновныхъ, по постановленію Биржевого Комитета, лишенію права посѣщать биржевыя собранія на время до одного года (ст. 652 тамъ же). Независимо отъ этого порядокъ на биржѣ и правильность биржевой торговли охраняется цѣлымъ рядомъ уголовныхъ каръ, изложенныхъ въ ст. 1275 слл. Улож. о Нак.; ст. 264 нов. уголовн. улож.)

Въ понятіе биржи входятъ: понятіе биржевыхъ посѣтителей, биржевого общества и органовъ биржевого управленія.

Вся публика, являющаяся на биржи, распадается на простыхъ посѣтителей биржи, приходящихъ сюда можетъ быть изъ любопытства дѣловыхъ посѣтителей, являющихся однако же не для совершенія сдѣлокъ, дѣловыхъ же посѣтителей, являющихся для совершенія сдѣлокъ и для другихъ дѣловыхъ сношеній, членовъ биржевого общества. Подъ вторую категорію подпадаютъ различныя лица, присутствіе которыхъ признано

нужнымъ правительствомъ или Биржевымъ Комитетомъ, или которыя желаютъ воспользоваться биржей напр. для прииска- ния мѣстъ и должностей; обѣ первыя категоріи лицъ имѣютъ бесплатный входъ по особымъ билетамъ. Напротивъ того временные и постоянные дѣловые посѣтителѣ биржи, являю- щіеся для торговыхъ операцій, уплачиваютъ за право входа опредѣленную сумму денегъ.

Понятіе биржевой публики далеко не совпадаетъ съ по- нятіемъ биржевого общества, въ составъ котораго могутъ входить лишь опредѣленные лица. Такъ по уставамъ биржъ къ составу биржевого не могутъ принадлежать: подвергшіеся суду за пре- ступленія, влекуція лишеніе или ограниченіе правъ или исклю- ченію со службы, а равно за проступки, предусмотрѣнные въ ст. 169—177 Уст. о Наказ.; 2) отрѣшонные отъ должности; 3) состоящіе подъ слѣдствіемъ и судомъ; 4) подвергшіеся несостоятельности (Невзоровъ. II, стр. 101). Члены бирже- вого общества составляютъ изъ себя общее собраніе, которому предоставляется постановлять приговоры о всемъ, что касается устройства и порядка биржевыхъ собраній, удобства и правильно- сти биржевыхъ сдѣлокъ (ст. 658 Уст. Торг.). Установленіе дѣло- выхъ дней и часовъ, производство выборовъ должностныхъ лицъ, исключеніе членовъ общества, разсмотрѣніе вырабатываемыхъ сводовъ обычаевъ, утвержденіе смѣтъ расходовъ и доходовъ, порядокъ биржевыхъ собраній, распоряженіе суммами таковы дѣла общихъ собраній по уставамъ отдѣльныхъ биржъ (Нев- зоровъ, 116 сл.). Къ этому надо прибавить, что общему собранію принадлежитъ право возбуждать законодательную инициативу и испрашивать какія либо административная мѣры.

Нѣкоторыя особенности въ организаціи управленія пред- ставляютъ биржи Петербурская, Московская и Кіевская гдѣ общее собраніе замѣняется собраніемъ гласныхъ или выборныхъ на которыя и переносятся полномочія общихъ собраній (ст. 657 Уст. Торг.). Торгующее на Нижегородской ярмаркѣ ку- печество, раздѣленное по участкамъ, выбираетъ уполномочен-

ныхъ, которые созываются въ августъ подъ предсѣдательствомъ предсѣдателя ярмарочнаго комитета для избранія должностныхъ лицъ и др. дѣлъ. (Невзоровъ, 144).

Для представительства биржевого собранія и для завѣ- дыванія дѣлами биржевого общества при каждой биржѣ учре- ждается Биржевой Комитетъ (ст. 657 Уст. Торг.), состоящій изъ предсѣдателя и нѣсколькихъ членовъ, называемыхъ бир- жевыми старшинами; въ Биржевомъ Комитетѣ съ правами члена присутствуетъ и Гофъ-Маклеръ или Старшій Маклеръ. Порядокъ и срокъ избранія, число членовъ и кандидатовъ Биржевого Комитета опредѣляется уставами биржъ. Избран- ные въ члены Биржевого Комитета пользуются нѣкоторыми преимуществами, присвоенными членамъ Совѣта государствен- ныхъ кредитныхъ установленій, и служба ихъ зачитывается въ го- родскую службу, давая и нѣкоторыя другія преимущества.

Для обсужденія дѣлъ Биржевой Комитетъ устраиваетъ засѣданія, въ которыхъ постановляются рѣшенія по всѣмъ вопросамъ, входящимъ въ его компетенцію. А эта послѣдняя обнимаетъ: принятіе мѣръ къ своевременному производству выборовъ, надзоръ за благочиніемъ биржевыхъ собраній, пос- редничество въ спорныхъ по торговлѣ дѣлахъ, распоряженіе хозяйственной частью, содержаніе биржевого зданія и наблю- деніе за торговлей на биржѣ. На него же возлагается соста- вленіе и изданіе прейсъ-курантовъ по товарамъ, фондамъ, акціямъ, дисконту и вексельному курсу, а равно по отноше- ніямъ къ фрахтамъ, страхованію и представительство общихъ собраній по сдѣлкамъ на имя ихъ совершаемыхъ, надзоръ за биржевыми собраніями, за веденіемъ книгъ посѣтителей и членовъ биржи, устраненіе незаконнаго маклерства, посредни- чество въ торговыхъ дѣлахъ, приглашеніе свѣдующихъ людей для свидѣтельствванія и оцѣнки товаровъ. Въ обязанность Комитета входитъ составленіе свода торговыхъ обычаевъ, до- ставленіе правительственнымъ и общественнымъ установленіямъ различныхъ свѣдѣній и справокъ по торговлѣ и промышлен-

ности, возбужденіе и разсмотрѣніе мѣропріятій, касающихся дѣятельности биржи, представленіе правительству предположеній собранія гласныхъ или биржевого собранія по вопросамъ торговли и промышленности (Невзоровъ II, 222 слл.)

Изъ сдѣланнаго примѣрнаго перечня вопросовъ, входящихъ въ компетенцію Биржевыхъ Комитетовъ необходимо заключить о чрезмѣрности этой компетенціи, обнимающей дѣла, далеко выходящія за предѣлы собственно биржевой торговли. Выдѣленіе общихъ торговыхъ или промышленныхъ вопросовъ и предоставленіе ихъ особымъ торговымъ и промышленнымъ палатамъ предоставляется по этому вполне цѣлесообразнымъ.

При Фондовомъ Отдѣлѣ Петербургской биржи состоитъ котировальная комиссія для составленія биржевого бюллетеня.

Германскій биржевой законъ 1896 г. (§ 36) требуетъ, чтобы при каждой биржѣ былъ учрежденъ пріемный комитетъ, который вѣдаетъ допущеніе цѣнныхъ бумагъ на биржу.

Между биржевыми установленіями важнѣйшимъ является установленіе Маклеровъ. По ст. 692 Уст. Торг. для посредничества при заключеніи торговъ, договоровъ и условій по дѣламъ, производимымъ на биржахъ, избираются на основаніи правилъ, въ уставахъ биржъ изложенныхъ, биржевые Маклеры, къ числу коихъ принадлежатъ также Гофъ-Маклеры, Старшіе Маклеры, Корабельные Маклеры, Маклеры морского страхованія, Биржевые нотариусы, Аукціонисты и Диспашеры. Въ нѣкоторыхъ мѣстахъ Маклеровъ замѣняютъ городовые и частные Маклеры и публичные Нотариусы.

Въ званіе Маклера должны быть избираемы вообще люди добрые, опытные и во всѣхъ торгахъ и вексельныхъ переводахъ искусные. Запрещается избирать и опредѣлять въ Маклеры безграмотныхъ (ст. 693). Всѣ Маклеры избираются изъ купечества и преимущественно изъ невинно-упадшихъ; гдѣ же купческаго сословія недостаточно, или когда

купцы не пожелаютъ занять сей должности, то въ такомъ случаѣ Маклеры выбираются изъ мѣщанъ (ст. 694); къ занятію должности Маклера допускаются только русскіе подданные (ст. 695). По избраніи и утвержденіи въ должности они приводятся къ присягѣ (ст. 696).

Маклеры въ качествѣ должностныхъ лицъ подвѣдомы Министерству Торговли и Промышленности и органамъ биржевого управленія. Они обязаны имѣть пинуровыя книги и доставлять Гофъ-Маклеру свѣдѣнія для составленія прейскурантовъ. Затѣмъ въ обязанность Маклера входитъ исполненіе различныхъ порученій Биржевого Комитета по части цѣнъ на товары, хода торговли и такъ дал. (Невзоровъ III, стран. 195 слл.). Въ качествѣ должностныхъ лицъ Маклеры подлежатъ отвѣтственности за посредничество въ сдѣлкахъ между лицами, не имѣющими права торгова, за неправильное веденіе маклерской книги, за утрату ввѣренныхъ денегъ, за фальшивую записку въ маклерской книгѣ и т. д. (ст. 1313 слл, Улож. о Наказ.). Въ случаѣ нарушенія установленныхъ правилъ о записи сдѣлокъ и другихъ обязанностей Маклеръ можетъ быть уволенъ Министромъ Торговли и Промышленности (ст. 713 Уст. Торг. Невзоровъ. III, 218). Но важнѣйшая обязанность Маклеровъ и главнѣйшее ихъ назначеніе—быть посредниками при заключеніи торговыхъ сдѣлокъ. На биржѣ они являются монопольными посредниками, устраняющими незаконное маклерство. Въ обязанность Маклеровъ, какъ посредниковъ, входитъ услужливость, безпартійность, охраненіе тайны довѣрителей и ихъ интересовъ вообще, соблюденіе законовъ и биржевыхъ правилъ, для заключенія сдѣлокъ установленныхъ. Заботясь объ интересахъ контрагентовъ Маклеры должны содѣйствовать и исполненію заключенныхъ договоровъ. Всякую заключаемую сдѣлку Маклеръ вноситъ въ особую маклерскую книгу, подлежащую ревизіи Министерства Торговли и Промышленности (ст. 697 Уст. Торг.) и затѣмъ выдаетъ сторонамъ торговую записку, въ которой

должны быть обозначены все подробности постановленных между ними условий, какъ то: имена продавца и покупателя, званіе товара, количество его и доброта, за какую цѣну проданъ; когда деньги получать и когда товаръ принять. Дозволяется включать въ записку условие: безъ оборота на пере-продавца—на случай перепродажи товара (ст. 698 Уст. Торг.). По установленной формѣ совершенная торговая записка, записанная въ маклерскую книгу, признается въ полной мѣрѣ дѣйствительной (ст. 700, 702 Уст. Торг.) и можетъ быть передаваема (ст. 698). Неисполненные въ срокъ маклерскія записки могутъ быть протестованы у биржевого нотариуса и въ такомъ случаѣ пользуются привилегіей при распределеніи долговъ несостоятельнаго по разрядамъ (ср. ст. 510 Уст. Суд. Торг.). Размѣръ маклерскаго куртажа опредѣляется въ уставахъ и правилахъ биржъ, а за отсутствіемъ таковыхъ правилъ опредѣляется и распределяется на основаніи ст. 708 Уст. Торг.).

При биржѣ, какъ сказано, состоятъ Аукціонисты для продажи съ биржевого аукціона товаровъ таможеннаго вѣдомства и частныхъ. Изъ биржевыхъ Маклеровъ избираются биржевые Нотариусы, для свидѣтельствованія и совершенія актовъ, заключаемыхъ собственно между иностранцами и между иностранцами и россійскими поданными. По части коммерческаго судоходства въ качествѣ посредниковъ между кораблехозяевами и погрузителями для совершенія сдѣлокъ по продажѣ и найму кораблей при биржѣ состоятъ особые корабельные Маклеры, для страхованія—Маклеры морского страхованія. Обязанность Диспашера заключается въ опредѣленіи разряда аварии, въ учетѣ потери въ цѣломъ и разчетѣ ущерба каждаго участника. При биржѣ состоятъ и торговые эксперты, къ которымъ обращаются въ случаѣ несоотвѣтствія сдаваемого продавцомъ товара условіямъ договора; къ нимъ же обращаются и для опредѣленія убытковъ при аварии, для выясненія убытковъ при договорѣ страхованія (ст. 579, 583 Уст. Суд. Торг. Невзоровъ III, 266 сл.). Къ биржевымъ установленіямъ

причисляются и биржевыя артели, а также присяжные браковщики для бракованія товаровъ у тѣхъ купцовъ, которые на оные отдать пожелаютъ; при бракѣ нѣкоторыхъ товаровъ употребляются также десятники, опредѣляемые къ работѣ подъ непосредственнымъ смотрѣніемъ браковщиковъ (прим. 2 къ 657 Уст. Торг.).

Къ числу биржевыхъ установленій относятся биржевые суды или арбитражныя комиссіи для посредничества въ спорахъ по торговымъ дѣламъ, учреждаемыя по ходатайствамъ биржевыхъ обществъ Министромъ Торговли и Промышленности и дѣйствующія на основаніи вырабатываемыхъ Биржевыми Комитетами инструкцій (прим. 3 къ ст. 657 Уст. Торг.). Арбитражная комиссія составляется изъ опредѣленнаго числа членовъ Биржевого Комитета и биржевого общества и избираетъ изъ своей среды предсѣдателя. Къ ея вѣдомству относятся разрѣшеніе споровъ и недоразумѣній, возникающихъ по торговымъ сдѣлкамъ, заключеннымъ какъ членами биржевого общества между собой, такъ и съ посторонними лицами. Сдѣлки подлежатъ вѣдѣнію биржевого суда именно въ качествѣ биржевыхъ сдѣлокъ, т. е. только въ томъ случаѣ, если онѣ заключены на данной биржѣ въ установленные биржевые часы членами биржевого общества между собою или съ лицами, допущенными къ посѣщенію биржи. Сдѣлка считается биржевой—по правиламъ Калашниковской биржи—если партія товара являющаяся предметомъ сдѣлки, составляетъ не менѣе 750 пудовъ или по стоимости не ниже 1000 рублей. По правиламъ той же биржи сдѣлка считается биржевой и въ томъ случаѣ, когда она совершена внѣ биржи, но при посредствѣ ея Маклера, или когда стороны при заключеніи сдѣлки договорились считать ее биржевой (§ 1 и слл. правилъ бирж. торг.¹⁾). Для начала дѣла въ биржевомъ

¹⁾ Волковъ. Биржевое право I. СПб. 1905. (инстр. Калашниковской хлѣбной биржи).

судѣ требуется подача письменнаго заявленія, на основаніи котораго отвѣтчикъ приглашается дать объясненія. Затѣмъ не позже трехъ дней послѣ подачи жалобы стороны вызываются въ судъ, гдѣ прежде всего и склоняются къ примиренію. Если примиреніе не состоится, производится допросъ свидѣтелей и совѣщаніе съ экспертами. Судъ разсматриваетъ всѣ представленныя доказательства — документы, пробы, образцы товаровъ и т. д. и затѣмъ постановляетъ рѣшеніе, которое считается окончательнымъ и обжалованію не подлежитъ, если сторонами предварительно было выдано письменное на то согласіе. Рѣшеніе суда вступаетъ въ силу немедленно по объявленіи его сторонамъ или въ срокъ по усмотрѣнію суда, если поступилъ отзывъ на заочное рѣшеніе. Не подлежащее апелляціи это рѣшеніе можетъ быть признано недействительнымъ и подлежить уничтоженію, если окажется, что оно постановлено по дѣлу неподсудному, или съ нарушеніемъ существенныхъ судопроизводственныхъ правилъ биржевого суда.

Учрежденіе биржевыхъ судовъ представляется однимъ изъ важнѣйшихъ институтовъ торговаго права. Не смотря на сравнительно недавнее появленіе, эти третейскіе суды уже имѣютъ нѣкоторую практику — какъ судопроизводственную, такъ и касающуюся сущности торговыхъ сдѣлокъ. Возложенную на биржи обязанность по составленію сводовъ торговыхъ обычаевъ они не выполнили въ той мѣрѣ, какъ ожидалось, именно потому, что не было въ томъ непосредственной нужды у самой биржи. Совершенно иное значеніе получаетъ этотъ вопросъ съ образованіемъ особыхъ биржевыхъ судовъ, которымъ необходимо примѣнять торговые обычаи и биржевыя правила, и потому для самой биржи является настоятельная потребность въ развитіи, разработкѣ и кодификаціи нормъ, какія примѣняются въ биржевомъ судѣ и какими пользуется биржевой, т. е. торговый оборотъ.

Въ заключеніе упомянемъ еще обо одномъ биржевомъ установленіи, неизвѣстномъ нашимъ биржамъ, — о т. н. ликвидационныхъ комитетахъ, камерахъ и ликвидационныхъ товарныхъ кассахъ. Эти учрежденія имѣютъ цѣлью облегченіе расчетовъ и слѣдовательно служатъ дополненіемъ къ дѣятельности маклеровъ, имѣющей цѣлью облегченіе совершенія сдѣлокъ. Впрочемъ ликвидационныя товарныя кассы преслѣдуютъ цѣли, нѣсколько болѣе широкія, чѣмъ ликвидационныя бюро, такъ какъ въ задачу кассъ входитъ не только облегченіе расчетовъ, но и принятіе на себя гарантіи исполненія сторонами сдѣлокъ, заключенныхъ при помощи кассы. По своей организаціи существующія кассы являются акціонерными компаніями и вызываютъ различное къ себѣ отношеніе съ точки зрѣнія вліянія ихъ на биржевую торговлю и въ частности на биржевую игру.

5. Государственный Банкъ. Товарные склады.

Два поименованныхъ торгово-промышленныхъ установленія объединяются тѣмъ, что, призванныя содѣйствовать лучшему и успѣшнѣйшему движенію торговыхъ дѣлъ, они въ то же время являются и торговыми заведеніями, совершающими торговыя операціи и подпадающія подъ нормы торгово-промышленнаго права, за исключеніемъ тѣхъ, которыя не могутъ имѣть примѣненія къ учрежденіямъ государственнымъ, каковы напр. нормы о торговой несостоятельности и обложеніи.

Государственный Банкъ имѣетъ цѣлью облегченіе денежныхъ оборотовъ, содѣйствіе, посредствомъ краткосрочнаго кредита, отечественной торговлѣ, промышленности и сельскому хозяйству, а также упроченіе денежной системы (ст. 1 Разд. IV Уст. Кр. изд. 1903 г.). Т. о. хотя ст. 655 Уст. Торг. между торговыми установленіями не называетъ Государствен.

наго банка, тѣмъ не менѣе нельзя сомнѣваться въ этой его функции. Банкъ содѣйствуетъ непосредственно движенію торговыхъ дѣлъ и посредственно—чрезъ упроченіе денежной системы.

Банкъ имѣетъ капиталы—основной и запасный для покрытія убытковъ. Чистая прибыль отъ операцій поступаетъ въ доходъ казны, а расходъ относится на счетъ его прибылей. Годовые отчеты Банка по одобреніи ихъ Министромъ Финансовъ передаются Государственному Контролеру; съ заключеніемъ послѣдняго вносятся въ Государственный Совѣтъ и публикуются во всеобщее свѣдѣніе (ст. 12 сл.). Освидѣтельство денежныхъ кассъ Банка принадлежитъ Государственному Контролю и можетъ производиться лишь высшими чинами Контроля (ст. 16). Должностныя лица Банка пользуются различными денежными выгодами, помимо обычнаго содержанія и пенсій, обязываются хранить въ тайнѣ все, касающееся Банка и его счетовъ (ст. 32) и не могутъ пользоваться изъ Банка ссудами, основанными на личномъ кредитѣ, ни представлять отъ себя векселей къ учету и подписывать векселя, къ учету въ Банкѣ представляемые (ст. 23).

Государственный Банкъ непосредственно подчиняется Министру Финансовъ, а общее управленіе Банкомъ возлагается на Совѣтъ и на Управляющаго Банкомъ. При Совѣтѣ состоятъ: 1) Отдѣлъ кредитныхъ билетовъ, 2) Юрисконсультъ, 3) Судебный Отдѣлъ, 4) Отдѣлъ мѣстныхъ учреждений, 5) Центральная Бухгалтерія, 6) Инспекція и 7) Канцелярія. Кромѣ того при Совѣтѣ состоитъ Управленіе Гос. Сберегательными Кассами (ст. 24 сл.). Вѣдомству Совѣта подлежатъ разнообразныя дѣла, касающіяся дѣйствій Банка, какъ установленія, содѣйствующаго торговлѣ и промышленности, и какъ заведенія, совершающаго коммерческія операціи (ст. 29).

Мѣстныя учрежденія Банка суть: 1) Конторы, 2) Отдѣленія и 3) Агенства (ст. 46). Конторы учреждаются въ болѣе

крупныхъ торгово-промышленныхъ центрахъ; имъ подчиняется определенное число Отдѣленій, въ вѣдѣніи которыхъ находятся Агенства (ст. 47). При Конторахъ и Отдѣленіяхъ для определенія размѣра кредита, который можетъ быть открытъ въ Банкѣ частнымъ лицомъ, фирмамъ и учрежденіямъ, для оцѣнки благонадежности представляемыхъ къ учету векселей, закладовъ и залоговъ по ссудамъ и т. д. учреждаются Учетно-ссудные Комитеты, въ составъ которыхъ входятъ по кредитамъ торговымъ и промышленнымъ лица, извѣстныя своею опытностью въ торговлѣ и промышленности (ст. 60 сл.). Списки лицъ, фирмъ, учреждений, коимъ открыты кредиты, пересматриваются Комитетами не рѣже, какъ черезъ каждые три мѣсяца. Сужденія Комитета о векселяхъ и кредитѣ лицъ, обращающихся въ Банкѣ должны быть хранимы въ тайнѣ и о причинахъ измѣненія кредита и отказа въ кредитѣ, въ приѣмѣ векселя или выдачѣ ссуды не дается никакихъ объясненій внѣ обязанностей службы (ст. 69).

Такова организація Гос. Банка, коммерческія операціи котораго подлежатъ изученію въ другомъ мѣстѣ. Можно лишь въ заключеніе отмѣтить, сопоставляя предметы вѣдомства центральныхъ управленій Банка съ мѣстными, что послѣднія въ качествѣ исполнительныхъ органовъ, въ большей степени являются въ роли учрежденія, занятаго коммерческими операціями; тогда какъ въ задачи центральныхъ установленій Банка входятъ и вопросы банковской политики, т. е. вліянія Банка на торгово-промышленный оборотъ.

Къ числу торгово-промышленныхъ установленій относятся и товарные склады, учреждаемые для приѣма на храненіе разнаго рода товаровъ съ выдачею документовъ для продажи и заклада этихъ товаровъ. Отъ товарныхъ складовъ, какъ торговыхъ установленій, необходимо отличать такіе склады (амбары), которые не пользуются привилегіями, не несутъ на себѣ тѣхъ обязательствъ, какія лежатъ на изучаемыхъ

товарныхъ складовъ, потому являются лишь торгово-промышленными заведеніями.

Товарные склады-амбары оказываютъ немаловажную услугу обороту. Но неизмѣримо большее значеніе имѣютъ товарные склады-установленія. Эти послѣднія содѣйствуютъ обращенію товаровъ и создаютъ благопріятныя условія кредита. Обѣ эти функціи товарныхъ складовъ стоятъ въ непосредственной связи: 1) съ тѣмъ довѣріемъ, которымъ пользуются склады, какъ учрежденія общественныя, 2) съ правомъ складовъ выдавать особые товаро-распорядительные документы. Благодаря тому и другому, товарные склады даютъ возможность совершать сдѣлки по поводу сложенного въ складъ товара безъ перемѣщенія его. Эти сдѣлки тѣмъ болѣе облегчаются, что складъ, пользуясь довѣріемъ, удостовѣряетъ качество сложенного у него товара. То же самое довѣріе къ складу сдѣлало возможнымъ развитіе кредитныхъ сдѣлокъ подъ закладъ сложенного товара.

По дѣйствующему закону товарные склады могутъ быть учреждаемы земствами, городскими, купеческими или биржевыми обществами, акціонерными компаніями на основаніи ихъ уставовъ, товариществами и отдѣльными лицами (ст. 770 Уст. Торг. изд. 1903 г.)—каждый разъ съ разрѣшенія Министра Торговли и Промышленности. Принадлежащее товарному складу недвижимое имущество не можетъ быть обременяемо залогомъ и, служа обезпеченіемъ по обязательствамъ склада относительно принятыхъ имъ на храненіе товаровъ, не можетъ получить другого назначенія впредь до ликвидаціи дѣла по симъ обязательствамъ (ст. 773). Въ отношеніи платежа сборовъ склады подчиняются правиламъ, установленнымъ для торговыхъ предпріятій (ст. 774).

Товарные склады, по мѣрѣ свободнаго въ нихъ помѣщенія, обязаны принимать товары для храненія отъ всякаго желающаго, и не вправе давать кому либо изъ складчиковъ предпочтенія предъ другими (ст. 775). Товарные склады со-

вершаютъ операціи по выгрузкѣ, перевозкѣ, сортировкѣ, очисткѣ, страхованію и сдачѣ для перевозки по назначенію (ст. 776), руководствуясь при этомъ правилами, сообщаемыми Министру Торговли и Промышленности и публикуемыми во всеобщее свѣдѣніе (ст. 777). Министръ во всякое время можетъ назначить ревизію склада (ст. 778). Въ интересахъ третьихъ лицъ устанавливается особо строгая отвѣтственность складовъ, и воспрещаются всякія предварительныя соглашенія, измѣняющія или отмѣняющія эту отвѣтственность. (ст. 781) Важнѣйшее право товарныхъ складовъ—выдача товаро-распорядительныхъ документовъ складочнаго и закладнаго или одного только складочнаго. Складочное и закладное свидѣтельства могутъ быть передаваемы вмѣстѣ или порознь по передаточнымъ надписямъ (ст. 789) и т. о. даютъ возможность распоряжаться товаромъ безъ перемѣщенія его съ мѣста на мѣсто.

Особаго упоминанія заслуживаютъ склады для храненія товаровъ, подлежащихъ обезличиванію, и потому имѣющихъ особое устройство. Сложенные въ этого рода склады—элеваторы—товары страхуются въ страховыхъ обществахъ отъ имени складовъ. Они могутъ быть осматриваемы по образцамъ, и склады выдаютъ по свидѣтельствамъ не тотъ самый товаръ, который былъ принятъ, а товаръ того же сорта (ст. 812 сл.).

Допущеніе обезличенія товара послужило толчкомъ къ развитію новыхъ для желѣзныхъ дорогъ операцій—складочной и ссудной. Такъ желѣзнымъ дорогамъ разрѣшено принимать на храненіе въ устраиваемыхъ или нанимаемыхъ ими помѣщеніяхъ, а также въ складахъ частныхъ лицъ хлѣбныя грузы, ленъ, пеньку, кудель, хлопокъ, рисъ, каменный уголь, каменную соль шерсть желѣзо и др. А затѣмъ они могутъ выдавать подъ эти товары ссуды и содержать спеціальныя коммерческія комиссіонныя агенства для продажи товаровъ по порученію ихъ отправителей (ст. 13⁴ Общ. Уст. Росс. Жел. Дор. изд. 1906).