

М. Пляниоль

**Курс французского
гражданского права. Выпуск
4**

**Москва
«Книга по Требованию»**

УДК 340
ББК 67.0
М11

М11 **М. Пляниоль**
Курс французского гражданского права. Выпуск 4 / М. Пляниоль – М.: Книга
по Требованию, 2019. – 170 с.

ISBN 978-5-458-66692-3

ISBN 978-5-458-66692-3

© Издание на русском языке, оформление
«YOYO Media», 2019

© Издание на русском языке, оцифровка,
«Книга по Требованию», 2019

Эта книга является репринтом оригинала, который мы создали специально для Вас, используя запатентованные технологии производства репринтных книг и печати по требованию.

Сначала мы отсканировали каждую страницу оригинала этой редкой книги на профессиональном оборудовании. Затем с помощью специально разработанных программ мы произвели очистку изображения от пятен, клякс, перегибов и попытались отбелить и выровнять каждую страницу книги. К сожалению, некоторые страницы нельзя вернуть в изначальное состояние, и если их было трудно читать в оригинале, то даже при цифровой реставрации их невозможно улучшить.

Разумеется, автоматизированная программная обработка репринтных книг – не самое лучшее решение для восстановления текста в его первоизданном виде, однако, наша цель – вернуть читателю точную копию книги, которой может быть несколько веков.

Поэтому мы предупреждаем о возможных погрешностях восстановленного репринтного издания. В издании могут отсутствовать одна или несколько страниц текста, могут встретиться невыводимые пятна и кляксы, надписи на полях или подчеркивания в тексте, нечитаемые фрагменты текста или загибы страниц. Покупать или не покупать подобные издания – решать Вам, мы же делаем все возможное, чтобы редкие и ценные книги, еще недавно утраченные и несправедливо забытые, вновь стали доступными для всех читателей.



Серия Книжный Ренессанс

www.samizday.ru/reprint

Глава первая

ОБЩІЯ ЗАМѢЧАНІЯ.

§ 1. — *Опредѣленіе и виды продажи.*

1353. Опреѣленіе. — Купля-продажа есть договоръ, посредствомъ котораго одно лицо, называемое продавцомъ, обязывается *перенести собственность вещи на другое лицо*, тогда какъ другое лицо, покупатель, обязывается *уплатить ему цѣну вещи деньгами*.

Это определѣніе соотвѣтствуетъ теперешнему понятію о продажѣ; Кодексъ же Наполеона, который повторяетъ традиціонныя определѣнія, выражается инымъ образомъ. Въ ст. 1582 онъ говоритъ, что продавецъ „обязывается передать вещь“, и въ ст. 1603 „передать и гарантировать предметъ“. Читая эти статьи можно думать, что мы живемъ еще въ эпоху древнихъ Римлянъ, когда продавецъ не обязывался перенести собственность: „hactenus tenetur venditor, ut rem emptori habere liceat, non etiam ut ejus faciat“ (Dig., lib. XIX, tit. 1, fr. 30, § 1). Тѣмъ не менѣе, хотя обязательство перенести собственность положительно и не выражено въ законѣ, оно имъ подразумѣвается, какъ это явствуетъ изъ того, что продажа чужой вещи недѣйствительна (ст. 1599 Гр. К.). Авторы Кодекса повторяли этотъ принципъ нѣсколько разъ въ подготовительныхъ трудахъ, и онъ проходитъ красною нитью черезъ весь отдѣлъ о продажѣ ¹⁾.

Германское Гражданское Уложеніе въ определѣніи продажи упоминаетъ объ обоихъ обязательствахъ одновременно какъ о передачѣ вещи, такъ и о перенесеніи собственности (ст. 433). Тѣмъ не менѣе по необходимости одно изъ обязательствъ будетъ второстепеннымъ, и

¹⁾ Многие современные писатели преувеличиваютъ разницу, существующую въ этомъ отношеніи между продажей по французскому и по римскому праву. Римляне не считали перенесенія права собственности чуждымъ природѣ продажи или назначенію ея. Доказывается это тѣмъ, что они отказывались признать куплею-продажею договоръ, заключенный съ условіемъ, чтобы покупатель не сдѣлался собственникомъ (Labeo, Dig. lib. XVIII, tit. 1, fr. 25, § 1). Разница состоитъ лишь въ томъ: 1. что переходъ права собственности имѣлъ мѣсто въ силу мандипаціи или традиціи и не вытекалъ изъ одного лишь договора, и 2. что продажа чужой вещи, хотя и не достигала своей цѣли, не была недѣйствительною какъ договоръ. См. вполне правильныя замѣчанія Гюка (t. X № 3 и 4), направленные по этому поводу противъ господствующаго въ наукѣ мнѣнія.

его нельзя считать характерным для договора. Со временем настоящей предметъ продажи перемѣнился: прежде онъ состоялъ въ передачѣ *вещи*, разсматриваемой съ точки зрѣнія ея матеріальной дѣйствительности; теперь же предметъ продажи состоитъ *въ перенесеніи права собственности*, которое всѣ признаютъ цѣлью продажи. Можно было бы устранить много сомнѣній, если бы опредѣлить продажу, какъ *перенесеніе права собственности за цѣну денегъ*.

1354. Консенсуальный характеръ продажи.—Еще въ римскомъ правѣ продажа была консенсуальнымъ договоромъ и она осталась таковымъ во французскомъ правѣ. Продажа, слѣдовательно, *существуетъ, заключена и считается совершившеюся* какъ договоръ, съ момента соглашенія сторонъ относительно вещи и цѣны (ст. 1583 Гр. К.). Слѣдуетъ еще прибавить: и относительно другихъ условий, въ зависимость отъ которыхъ стороны могли поставить свое соглашеніе.

1355. Доказательство продажи.—Ст. 1582 п. 2 Гр. К. гласитъ, что продажа можетъ совершаться „посредствомъ офиціального либо частнаго акта“. вмѣсто „совершаться“ слѣдовательно бы читать „быть установлена“, такъ какъ письменная форма не нужна для дѣйствительности договора и служитъ лишь для того, чтобы доказать его существованіе. Съ точки зрѣнія доказыванія продажа подчинена общеправовымъ нормамъ, а потому письменная форма требуется только тогда, если цѣна продажи превышаетъ 150 франковъ.

Италянское Гражданское Уложеніе (ст. 1314) относитъ продажу къ числу соглашеній, для которыхъ подъ угрозю недѣйствительности требуется письменная форма. Ср. ст. 195 Торг. К. ¹⁾ относительно продажи кораблей. Неоднократно высказывалось требованіе, чтобы продажи недвижимостей совершались въ формѣ нотаріальныхъ актовъ ²⁾. Это во многихъ отношеніяхъ было бы полезно: договоры о переходѣ права собственности были бы лучше составлены, лучше охранялись бы, ихъ было бы легче найти и они аккуратнѣе вносились бы въ ипотечныя книги. Но во Франціи изъ года въ годъ совершаются тысячи продажъ мелкихъ участковъ, не имѣющихъ большой цѣнности, относительно которыхъ обязательное обращеніе къ содѣйствію нотаріуса оказалось бы весьма обременительнымъ для сторонъ ³⁾; въ деревнѣ часто нѣтъ по близости нотаріуса, и крестьянинъ, который сегодня соглашается подписать актъ, завтра, быть можетъ, раздумаетъ. Кромѣ того, нотаріальная форма чрезмѣрно увеличила бы издержки по мелкимъ продажамъ. Вслѣдствіе закона 23 марта 1855 г. покупщики сильно заинтересованы въ томъ, чтобы правооснованія ихъ были записаны въ ипотечныя книги, благодаря чему на практикѣ продажи недвижимостей заключаются на письмѣ; однако, для этихъ письменныхъ актовъ нотаріальная форма не обязательна.

¹⁾ Въ Царствѣ Польскомъ не дѣйствуетъ.

²⁾ См. ст. 241 Пол. о Нот. Части.

³⁾ При обсужденіи въ Сенатѣ закона 13 февраля 1889 г. Леонъ Клеманъ сообщилъ, что во Франціи каждый годъ совершается свыше 80000 продажъ недвижимостей, цѣна которыхъ не превышаетъ 200 франковъ.

1356. Расходы по продажѣ.—Согласно ст. 1593 Гр. К., расходы по продажѣ падаютъ на покупателя, если не было противныхъ тому условий. Это вѣрно съ точки зрѣнія юридической, но съ точки зрѣнія экономической расходы косвенно падаютъ на продавца; предположимъ, что покупатель внесъ 100000 франковъ въ видѣ цѣны и 15000 франковъ въ видѣ расходовъ по покупкѣ; но онъ заплатилъ бы столько же (115000), если бы расходы были менѣе значительны, и въ такомъ случаѣ разница пошла бы въ пользу продавца.

Расходы по продажѣ обнимаютъ *издержки по совершеңію акта*, то-есть, по составленію его у нотариуса или же по написанію его на гербовой бумагѣ, а также казенные сборы по зарегистрированію акта и внесенію его въ ипотечныя книги. Издержки по исключенію статей (*purge des hypothèques*) изъ ипотечнаго указателя обыкновенно падаютъ на продавца, но часто, на основаніи особаго соглашенія сторонъ, онъ возлагаются на покупателя.

Для уменьшенія пошлинъ и сборовъ стороны нерѣдко скрываютъ часть продажной цѣны. Этотъ проступокъ противъ интересовъ казны наказывается наложеніемъ штрафа въ размѣрѣ скрытой части суммы, и стороны солидарно отвѣчаютъ за уплату этого штрафа (L. 23 août 1871¹⁾). Относительно солидарной отвѣтственности сторонъ передъ нотариусомъ за уплату издержекъ, см. Пляніопъ, т. II № 139.

По обычаю выборъ нотариуса для составленія акта предоставляется покупщику. Судебная практика находитъ, что это правило относится даже и къ тому случаю, когда въ видѣ исключенія условіе договора возлагаетъ издержки продажи на продавца (Paris, 22 févr. 1884, D. 85. 2. 173., S. 84. 2. 77).

1357. Толкованіе договоровъ продажи.—Въ случаѣ сомнѣнія договоръ обыкновенно толкуется „противъ контрагента, выговорившаго себѣ обязательство и въ пользу стороны, принявшей на себя такое“ (ст. 1162 Гр. К.). Если примѣнить это начало къ договору продажи, то встрѣчающіяся въ немъ сомнѣнія подлежали бы истолкованію то въ пользу продавца, то въ пользу покупателя, такъ какъ каждый изъ нихъ по очереди играетъ роль стороны, то принимающій на себя обязательство, то выговаривающей себѣ обязательство. Однако, для продажи существуетъ особое исключительное правило, по которому „неясный или двусмысленный договоръ изъясняется противъ продавца“ (ст. 1602 Гр. К.). Слѣдовательно, продавецъ, какъ гласитъ та же статья, „долженъ ясно изложить всѣ принимаемыя имъ на себя обязанности“.

Правило это весьма древняго происхожденія. Всегда признавали, что договоръ зависитъ отъ продавца который диктуетъ его условія. „Qui vend le pot, dit le mot“, говоритъ старая пословица (Loysel № 402.),

¹⁾ Подобное неправильное указаніе продажныхъ цѣнъ мѣшаетъ точному установленію дѣйствительной суммы продажъ недвижимостей, совершаемыхъ въ каждомъ году во Франціи; извѣстны лишь цифры, показанныя въ актахъ. Съ 1877 г. по 1883 г. сумма эта въ годъ превзошла 2 миллиарда франковъ; самая большая цифра (2,591 миллионъ) была замѣчена въ 1881 г. Съ этого времени вырученная отъ продажи сумма уменьшается. 1,771 миллионъ въ 1888, 1776 миллионъ въ 1900 г. (A. de Foville, *Economiste français*, 24 janv. 1903 p. 100).

и мысль эту древне-французскіе писатели позаимствовали у римскихъ юристовъ (Labeo, цитированный у Павла, *Dig.*, lib. XVIII, tit. 1, fr. 21). Она основана на томъ соображеніи, что продавецъ только тогда отчуждаетъ свою вещь, когда ему заблагоразсудится; потому-то ему и легче, нежели покупщику, провести свою волю и, зная вещь, составляющую предметъ продажи, лучше покупщика, онъ по своему усмотрѣнію можетъ опредѣлить объемъ своихъ обязанностей.

Однако, строгое предписаніе ст. 1602 Гр. К. должно быть смягчено въ двухъ отношеніяхъ:

1. Судья долженъ прибѣгнуть къ нему лишь въ крайнемъ случаѣ, если имъ исчерпаны всѣ средства для обнаруженія смысла спорнаго условія и послѣ того, какъ онъ тщательно примѣнялъ всѣ способы обыкновеннаго толкованія.

2. Примѣненіе ст. 1602 Гр. К. вовсе устраняется и слѣдуетъ руководствоваться общимъ правиломъ, изложеннымъ въ ст. 1162 Гр. К., во всѣхъ тѣхъ случаяхъ, когда сомнѣніе вызывается не условіемъ, представляющимъ собою обыкновенную часть договора продажи, а исключительнымъ обязательствомъ продавца, занесеннымъ въ договоръ по требованію покупщика и въ его пользу. На это было указано Грениеромъ въ его рѣчи въ Трибунатѣ (*Fenet*, t. XIV, p. 194).

§ 2.—Существенные элементы продажи.

1358. Перечень.—Продажа, какъ и всякій другой договоръ, прежде всего обусловлена *согласіемъ сторонъ*¹⁾, относительно котораго слѣдуетъ указать на нѣкоторыя особыя правила. Кромѣ того, какъ существенные элементы, требуются *предметъ и шьна*. Часто присоединяется еще одинъ элементъ, не необходимый, а именно—*задатокъ*. Наконецъ, существуетъ особая форма продажи, которая предоставляетъ покупщику право объявить о себѣ лишь послѣ заключенія договора (*déclaration de command*).

А.—Особые виды согласія при купль-продажѣ.

1359. Перечень.—Согласіе можетъ быть отложено и подчинено извѣстнымъ, свойственнымъ продажѣ, условіямъ, какъ на примѣръ, при продажѣ на пробу, на вкусъ и на мѣру.

1.—Продажа на пробу.

1360. Заключение этого договора.—Продажа съ условіемъ пробы всегда *предполагается „сдѣланною подъ условіемъ отлагательнымъ“*, гласитъ ст. 1588 Гр. К. Условіе заключается въ томъ, что вещь

¹⁾ Слѣдуетъ, однако, отмѣтить, что иногда обходятся безъ дѣйствительнаго согласія продавца. Существуютъ производства, подлежащія во многихъ отношеніяхъ правиламъ, установленнымъ для продажи, имѣющія тѣ же послѣдствія и, тѣмъ не менѣе, являющіяся принудительными; къ нимъ принадлежатъ продажи съ публичнаго торга и отчужденія на общественныя надобности.

будетъ испробована и что продажа будетъ окончательно заключена лишь тогда, когда вещь будетъ признана соответствующею своему назначенію и отвѣчающею выговореннымъ условіямъ. Это условіе откладываетъ моментъ совершенія продажи такимъ образомъ, что въ случаѣ неблагоприятнаго исхода пробы продажа не состоится.

Кто будетъ судить объ исходѣ пробы? Предоставляется ли покупщику право заявить, что онъ *не одобряетъ вещь*, или же недостатокъ вещи слѣдуетъ установить надлежащимъ образомъ, посредствомъ на примѣръ, экспертизы? Это зависитъ отъ намѣренія сторонъ, которое подлежитъ оцѣнкѣ суда, разсматривающаго дѣло по существу.

Проба, *согласно предположенію закона*, имѣетъ въ договорѣ значеніе *отлагательнаго условія*; стороны, однако, могутъ по своему усмотрѣнію заключить также простую и обыкновенную продажу, соглашаясь, что въ случаѣ неблагоприятнаго исхода пробы продажа расторгается. Эта разница имѣетъ значеніе при обсужденіи вопроса о рискѣ (см. выше № 1350 и 1351).

2.—Продажа на вкусъ.

1361. Заключение этого договора.—При продажѣ нѣкоторыхъ товаровъ покупщику предоставляется возможность испробовать ихъ на вкусъ; къ этимъ товарамъ принадлежитъ, на примѣръ, вино, масло и другіе съѣстные припасы. Все зависитъ отъ вкуса покупщика; если онъ заявить, что товаръ ему не нравится, то сдѣлка не состоялась. Сообразно съ этимъ ст. 1587 Гр. К. болѣе категорична, нежели ст. 1588, относящаяся къ продажѣ на пробу, и постановляетъ, что продажи нѣтъ, пока покупщикъ не одобрилъ вкусъ товаровъ. Слѣдовательно, одного согласія относительно цѣны и вещи недостаточно для того, чтобы продажа состоялась: требуется особаго рода принятіе товара со стороны покупщика, и принятіе это зависитъ всецѣло отъ его усмотрѣнія.

1362. Случаи примѣненія.—Возможность пробы на вкусъ существуетъ, согласно ст. 1587 Гр. К., въ силу самого закона въ продажахъ вина, масла и другихъ вещей, „которыя обыкновенно пробуются до покупки“. Такимъ образомъ, относительно указанныхъ въ ст. 1587 Гр. К. товаровъ право это существуетъ настолько, насколько оно признается обычаемъ. Впрочемъ, въ тѣхъ случаяхъ, когда это право существуетъ или на основаніи закона, или на основаніи обычая, покупщикъ всегда можетъ отъ него отказаться какъ положительно, такъ и безмолвно. Разрѣшеніе того вопроса, какія обстоятельства имѣютъ значеніе безмолвнаго отказа покупщика отъ пробы вещей, на практикѣ вызываетъ много сомнѣній. Какъ примѣръ безмолвнаго отказа обыкновенно приводятъ случай порученія выслать товаръ, въ особенности, если это дѣлается на очень большое разстояніе, и случай покупки по образцамъ.

3.—Продажа на мѣру.

1363. Заключение этого договора.—Часто товаръ продается по столько-то за извѣстную единицу мѣры ¹⁾. Какія послѣдствія имѣетъ

¹⁾ Продажѣ товаровъ на вѣсъ, счетомъ или на мѣру ст. 1585

подобная продажа и къ которому моменту слѣдуетъ приурочить переходъ права собственности и риска? На этотъ вопросъ мы находимъ отвѣтъ въ ст. 1585 Гр. К.: *продажа считается совершившеюся только съ момента измѣренія*. До тѣхъ же поръ товаръ остается на страхъ продавца; законъ не упоминаетъ о переходѣ права собственности, такъ какъ онъ признаетъ оба эти понятія тѣсно связанными. Ср. Paris, 19 juill. 1890, D. 92. 2. 257.

Это правило относится даже и къ тому случаю, если измѣреніе оказалось нужнымъ не для опредѣленія индивидуальности проданной вещи, а для исчисленія ея цѣны; напримѣръ: я продаю весь хлѣбъ, который находится въ моемъ амбарѣ, по 20 франковъ за гектолитръ. Продажа еще не состоялась, такъ какъ цѣна неизвѣстна. Если хлѣбъ весь или отчасти погибаетъ до измѣренія его, то потерю долженъ нести продавецъ; и дѣйствительно, какую сумму можетъ онъ требовать отъ покупателя, когда неизвѣстно, сколько погибло.

1364. Практическія трудности.—По поводу послѣдняго вида продажи въ наукѣ возникали долгіе споры, которые практикѣ неизвѣстны. См. изложеніе этихъ споровъ у Нус, t. X, № 15 по 20. На самомъ дѣлѣ трудности относятся гораздо болѣе къ разрѣшенію того вопроса, дѣйствительно ли измѣреніе имѣло мѣсто (Cass., 1^{er} juill. 1889, D. 91. 1. 302), было ли оно совершено въ присутствіи обѣихъ сторонъ и при такихъ ли условіяхъ, что оно должно быть одобрено покупщикомъ (Cass., 11 août 1874, D. 76. 1. 476; Cass., 24 déc. 1875, S. 75. 1. 238).

1365. Послѣдствія соглашенія до опредѣленія цѣны.—Не смотря на то, что продажа вещей на мѣру не существуетъ, пока измѣреніе не состоялось, тѣмъ не менѣе между сторонами уже возникло обязательственное соглашеніе, отъ котораго онѣ не могутъ отступить по своему усмотрѣнію. Измѣреніе имѣетъ лишь значеніе матеріальнаго дѣйствія, посредствомъ котораго опредѣляется проданная вещь и ея цѣна. Вслѣдствіе этого покупатель можетъ требовать передачи вещей или, въ случаѣ неисполненія обязательства продавцомъ, вознагражденія за понесенные имъ вредъ и убытки (ст. 1585 Гр. К.). Точно также, хотя законъ положительно этого не говоритъ, продавецъ можетъ заставить покупателя принять поставку и уплатить ея цѣну.

Б.—О проданной вещи.

1. — О существованіи вещи и опредѣленіи ея.

1366. Необходимость предмета продажи.— Продажа предполагаетъ существованіе вещи, и „*res emptio res venditio esse potest, sine re quae veneat*“. Слѣдовательно, если вещь вовсе не существуетъ или погибла до заключенія соглашенія, то продажа недействительна за

и 1586 Гр. К. противопоставляютъ продажу оптомъ, которая считается совершившеюся немедленно. Въ продажѣ оптомъ цѣна не ставится въ зависимость отъ измѣренія, но опредѣлена напередъ и огульнымъ образомъ.

отсутвіемъ предмета ея (ст. 1601 п. 1 Гр. К.). Если цѣна уже уплачена, то она можетъ быть востребована.

1367. Выборъ, предоставленный покупщику въ случаѣ частичной гибели.—Если вещь, составляющая предметъ продажи, погибла до заключенія договора лишь въ части, то покупщику предоставляется закономъ на выборъ *или отступитья отъ договора, или оставить его въ силѣ* (ст. 1601 п. 2 Гр. К.). Если покупщикъ согласенъ принять оставшуюся часть вещи, то цѣна ея *опредѣляется по оцѣнкѣ*. Это значитъ, что нужно установить, въ какой части вещь погибла, и сообразно съ этимъ уменьшить цѣну; нѣтъ, такимъ образомъ, основанія заняться выясненіемъ стоимости сохранившейся части, такъ какъ цѣна ея уже напередъ опредѣлена въ соглашеніи, и нужно исчислить только ту часть цѣны, которая подлежитъ уплатѣ. Такъ какъ законъ не дѣлаетъ никакого различія въ зависимости отъ размѣра погибшей части, то выборъ принадлежитъ покупщику, даже если погибла совсѣмъ незначительная часть вещи.

1368. Будущія вещи.—Будущія вещи могутъ быть предметомъ продажи, какъ и всякого другого соглашенія (см. выше № 1008). Исключеніе сдѣлано только относительно *наслѣдствъ послѣ лицъ, находящихся еще въ живыхъ* (ст. 1600 Гр. К.). Статья эта повторяетъ для продажи запрещеніе, высказанное уже ст. 791 и 1130 Гр. К. относительно всякого рода соглашеній о будущихъ наслѣдствахъ.

Въ случаѣ продажи будущей вещи слѣдуетъ различать, имѣли ли стороны въ виду поставить свое соглашеніе въ зависимость отъ происхожденія или изготовленія вещи, или же онѣ хотѣли заключить договоръ рисковый, въ которомъ-то случаѣ покупщикъ всегда и безусловно обязанъ заплатить цѣну (*emptio spei*).

1368^б. Опредѣленіе проданной вещи.—Если продажа касается недвижимости, расположенной въ общинѣ, въ которой на основаніи закона 17 марта 1898 г. кадастръ передѣланъ, то проданный участокъ обязательно долженъ быть опредѣленъ по даннымъ новаго кадастра подъ угрозою штрафа въ 25 франковъ, налагаемаго на чиновника, составившаго актъ, или на стороны, если актъ составленъ частнымъ образомъ.

2.—Какія вещи могутъ быть продаваемы?

1369. Вещи, не находящіяся въ гражданскомъ оборотѣ.—Согласно ст. 1598 Гр. К. *все, что находится въ гражданскомъ оборотѣ, можетъ быть продаваемо*. Эта формула не даетъ никакого опредѣленія, такъ какъ говорятъ, что вещь находится въ гражданскомъ оборотѣ именно тогда, когда она можетъ быть продаваема. Единственная правильная общая формула гласила бы приблизительно слѣдующее: всякій можетъ продать лишь то, что ему принадлежитъ, и въ принципѣ онъ можетъ продать всѣ принадлежащія ему вещи, за исключеніемъ тѣхъ, которыхъ онъ не можетъ продать или въ силу закона или же въ силу договора.

1370. Продажа клиентуры (clientéle).—Купецъ продаетъ свою клиентуру вмѣстѣ съ торговымъ предпріятіемъ; всѣ допускаютъ, что сдѣлка эта есть продажа и что она обнимаетъ какъ клиентуру (*acha-*

landage), такъ и предпріятіе (Lyon-Caen et Renault, *Traité*, 3-e édit., t III, № 245). Но могутъ ли лица неторгующія, занимающіяся свободно профессіей съ постоянною кліентурою, продать таковую? Вопросъ этотъ возникалъ, главнымъ образомъ, относительно врачей и архитекторовъ, и судебная практика рѣшила его въ отрицательномъ смыслѣ. См. относительно врачей: Paris. 3 août 1894, D. 96. 2. 31; Riom, 13 mars 1894, S. 95. 2. 43; trib. Châteauroux, 25 juill. 1898, D. 99. 2. 255; относительно архитекторовъ: trib. de Nancy, 19 févr. 1895, D. 95. 2. 433 ¹⁾.

1371. Публичныя должности. — Должности не находятся въ гражданскомъ оборотѣ и не могутъ быть продаваемы, но законъ 28 апрѣля 1816 г. въ ст. 91 возстановилъ подъ названіемъ „droit de présentation ²⁾“ институтъ, напоминающій собою въ извѣстной степени существовавшій до Революціи институтъ продажи должности нотариуса. Право это составляетъ часть состоянія лица, занимающаго должность нотариуса и поэтому можетъ быть продаваемо (см. t. I).

1372. Права, не подлежащія уступкѣ. — Извѣстныя права связаны съ личностью ихъ собственника и не могутъ быть переуступаемы другому лицу ни по акту продажи, ни на другомъ какомъ-либо основаніи. Сюда относятся 1. право личнаго пользованія и право на жилье (ст. 634 Гр. К.) и 2. право выгона послѣ уборки хлѣба (vaine pâture; L. 9 juill. 1889, art. 10). Къ нимъ принадлежатъ также и обратные билеты желѣзныхъ дорогъ. Части билета, служащія одна въ одну сторону, другая въ обратную сторону, должны быть использованы однимъ и тѣмъ же лицомъ подъ угрозой недействительности обратнаго билета и наказанія какъ лица, переуступившаго билетъ, такъ и лица, пользовавшагося имъ, а равно и того, чрезъ посредство котораго они совершили переуступку (L. 15 juill. 1845, art. 15 и 21). Эти предписанія закона относятся какъ къ продажѣ, такъ и къ безмездной уступкѣ (Paris, 7 mai 1890, D. 91. 2. 33, S. 90. 2. 171; Bordeaux, 11 mars 1891, S. 91. 2. 165).

1373. Спеціальныя запрещенія. По разнымъ соображеніямъ особыми законами запрещено продавать извѣстные предметы. Къ нимъ относятся слѣдующіе:

¹⁾ Суды основываются на томъ соображеніи, что въ этихъ профессіяхъ кліентура зависитъ отъ чисто личнаго довѣрія, которое поэтому не можетъ быть передаваемо. Но не относится ли то же самое и къ купцамъ, хотя и въ меньшей степени? Однако, суть не въ томъ; нужно установить, является ли кліентура объектомъ права собственности, которымъ можно распоряжаться, и нельзя не прійти къ тому заключенію, что ее таковымъ считать нельзя, даже относительно купцовъ. Продавецъ можетъ только поставить преемника на свое мѣсто, просить публику относиться къ нему съ тѣмъ же довѣріемъ, самому же обязаться не заниматься этимъ же дѣломъ въ опредѣленномъ участкѣ. Слѣдовательно, хотя съ продажею кліентуры и соединена еще уступка правъ (права на наемъ и на фирму или на патенты), однако кліентура сама по себѣ составляетъ лишь предметъ *обязательства что-либо сдѣлать*, а потому установленная въ рѣшеніяхъ разница между профессіями, собственно говоря, не существуетъ.

²⁾ Законъ этотъ относится только къ нотариусамъ.

1. *Секретныя мѣкарства*. — Продажа запрещена на основаніи закона 21 жерминаля XI г.

2. *Дичь*. — Продажа ея запрещена на время, когда запрещена охота (L. 3 mai 1844, art. 4).

3. *Животныя, страдающія заразною болѣзною*. — Запрещается продавать даже тѣхъ животныхъ, у которыхъ только подозрѣвается болѣзнь (L. 21 juill. 1881, art. 13; L. 31 juill. 1895). Законъ 6 мессидора III г., которымъ была запрещена продажа хлѣба на корню, отмѣненъ закономъ 9 июня 1889 г. ст. 14.

Вспомнимъ, что кромѣ этого извѣстные предметы признаны неподлежащими продажѣ особыми законами и что запрещеніе относится какъ къ продажѣ, такъ и ко всѣмъ другимъ способамъ отчужденія ихъ (L. 12 mai 1871, относительно вещей, похищенныхъ во время коммуны; L. 30 mars 1887 относительно предметовъ, признаваемыхъ историческими памятниками).

Наконецъ, существуетъ еще разрядъ вещей, продажа которыхъ предоставлена только опредѣленнымъ лицамъ на основаніи монополій (порохъ, табакъ, спички, аптечные товары).

В.—О цѣнѣ.

1374. Опредѣленіе.—Цѣною называется та сумма денегъ, которую покупательъ обязывается дать взаменъ вещи. Цѣна обязательно должна состоять *въ деньгахъ*. Законъ положительно не высказываетъ этого требованія, считая, вѣроятно, излишнимъ распространяться по вопросу столь ясному, тѣмъ болѣе, что въ этомъ заключается единственно отличіе продажи отъ мѣны.

Цѣна можетъ состоять или въ *капиталѣ*, уплачиваемомъ въ одинъ или нѣсколько сроковъ, или же въ *рентѣ*, которая можетъ быть *вѣчною* или *пожизненною*.

1.—Свойства цѣны.

1375. Перечень.—Для дѣйствительности продажи необходимо, чтобы цѣна имѣла слѣдующія два свойства: она должна быть 1. опредѣленною и 2. дѣйствительною (*réel*).

Не требуется, чтобы цѣна была *точнымъ эквивалентомъ* проданной вещи; она можетъ быть выше или ниже дѣйствительной стоимости вещи. Положеніе это является послѣдствіемъ экономической свободы гражданскаго оборота. См. однако, ниже о *продажѣ за безцѣнокъ*.

1376. Объ опредѣленіи цѣны.—Прежде всего требуется, чтобы продажная цѣна была *опредѣлена*. Она должна быть точно установлена самими сторонами (ст. 1591 Гр. К.), что обыкновенно и составляетъ ихъ главную заботу при договорѣ продажи.

Установленіе цѣны нерѣдко представляетъ собою трудности, и тогда стороны по взаимному согласію обращаются къ одному или нѣсколькимъ лицамъ, называемымъ *сѣдущими людьми*. Приемъ этотъ

вполнѣ законный и предусмотрѣнъ ст. 1592 Гр. К., но вызываетъ цѣлый рядъ вопросовъ, изъ которыхъ нѣкоторые весьма трудны. См. ниже № 1383 по 1386.

1377. Предѣлы свободы сторонъ.—Въ принципѣ стороны свободно опредѣляютъ продажную цѣну. Тѣмъ не менѣе, мы знаемъ отступленія въ тарифныхъ законахъ, довольно часто встрѣчающихся въ прежнемъ правѣ относительно различныхъ товаровъ; самый интересный примѣръ находится въ законахъ о максимумѣ (lois du maximum), изданныхъ во время Революціи, которые потерпѣли такую неудачу. Въ наше время городскія правленія часто прибѣгали къ признанному за ними закономъ праву устанавливать тарифы на хлѣбъ и на мясо.

Самый существенный примѣръ ограниченія свободы сторонъ касается переуступки публичныхъ должностей ¹⁾ (offices ministériels). На нѣкоторыя должности всегда является очень много кандидатовъ, и цѣна этихъ должностей поэтому весьма значительна. Чрезмѣрная покупная цѣна опасна тѣмъ, что она побуждаетъ новопріобрѣтателя совершать незаконные акты съ цѣлью увеличить доходъ отъ конторы или должности. Вслѣдствіе этого Министерство Юстиціи все больше и больше усиливаетъ надзоръ и отказываетъ въ утверженіи уступки, когда цѣна представляется чрезмѣрною. Чтобы добиться утверженія сдѣлки, стороны нерѣдко скрываютъ часть продажной цѣны посредствомъ секретной отмѣнительной сдѣлки, но мы уже видѣли, что такая отмѣнительная сдѣлка недѣйствительна (см. выше № 1192) и что все уплаченное во исполненіи ея можетъ быть востребовано обратно. Если въ актѣ цѣна должности показана въ преувеличенномъ размѣрѣ вслѣдствіе исчисленія ея на основаніи незаконныхъ доходовъ, то договоръ, равнымъ образомъ, долженъ быть признанъ недѣйствительнымъ (Cass., 14 févr. 1898, S. 1902. 1. 23).

1378. Необходимость установленія цѣны.—Нѣтъ продажи до тѣхъ поръ, пока цѣна не установлена. Выше мы уже видѣли примѣръ въ случаѣ продажи на вѣсъ, счетомъ или на мѣру; лишь съ момента обозначенія цѣны продажа считается совершившеюся. См. другой примѣръ при продажѣ будущаго урожая по рыночнымъ цѣнамъ (Cass., 7 janv. 1880, D. 80. 1. 129, S. 82. 1. 463).

1379. О фиктивной цѣнѣ.—*Цѣна должна быть действительною*, другими словами, *серьезною*. Это значитъ, что цѣна должна быть выговорена продавцомъ въ серьезномъ намѣреніи требовать ея уплаты. Если стороны согласились, что цѣна не будетъ уплачена, то она является фиктивною, и договоръ не можетъ имѣть значенія продажи, а лишь даренія, такъ какъ нѣтъ никакого удовлетворенія, представляющаго собою эквивалентъ перевода права собственности. Въ такомъ случаѣ какъ будто не послѣдовало соглашенія о цѣнѣ.

1380. О продажѣ за безцѣнокъ (prix vil).—Говорятъ, что продажа состоялась за безцѣнокъ, если цѣна настолько ниже дѣйствительной стоимости вещи, что продавецъ подвергается ущербу, выходящему за предѣлы риска, обыкновенно встрѣчаемаго въ сдѣлкахъ. Это несоотвѣтствіе между цѣною и стоимость вещи составляетъ такъ назы-

¹⁾ Относится только къ должности нотаріусовъ.