

## Торговая сделка в немецком праве

Научный руководитель – Абросимова Елена Антоновна

*Федоренко Анастасия Сергеевна*

*Студент (бакалавр)*

Московский государственный университет имени М.В.Ломоносова, Юридический факультет, Москва, Россия

*E-mail: fedorenkoanastasya@yandex.ru*

Четвертая книга Германского торгового Уложения (HGB) посвящена так называемым торговым сделкам, иначе говоря - коммерческим договорам предпринимателей. Первый раздел представляет собой регулирование, которое в целом применимо ко всем типам торговых сделок (§§ 343-372). Со второго по седьмой, с другой стороны, рассматриваются отдельные торговые сделки (§§ 373-475).

В HGB 343-345 изложены область применения и в общих чертах понятие торговой сделки. Соответственно, регулирование имеет первостепенное значение для последующих статей. Согласно § 343 HGB, два основных фактора являются решающими: наличие статуса коммерсанта (нем. Kaufmann) и принадлежность сделки к ведению торгового промысла (нем. Betriebe des Handelsgewerbes) - другими словами, сделка должна быть совершена в сфере предпринимательской деятельности.

Согласно § 343 HGB, выделение термина «торговая сделка» основано на субъектном составе. Такие сделки требуют участия, по крайней мере, одного коммерсанта по смыслу § 1 HGB. К коммерсантам также относятся малые предприниматели (нем. Kleingewerbetreibende - §2 HGB) и фермеры (нем. Landwirte - §3 HGB), зарегистрированные в торговом реестре. Кроме того, в § 5 HGB закреплён принцип публичной достоверности, заключающийся в презумпции того, что промысел, ведущийся фирмой, зарегистрированной в торговом реестре, является торговым, в данном случае коммерсантами будут признаваться лица, которые на время совершения торговой сделки не были удалены из торгового реестра. В соответствии с § 6 HGB предписания, касающиеся коммерсантов, применяются также к торговым обществам (нем. Handelsgesellschaften).

Статус коммерсанта определен в § 1-6 HGB. По аналогии с § 130 II, 153 BGB, считается достаточным, чтобы статус коммерсанта существовал при волеизъявлении (нем. Willenserklärung). С другой стороны, что касается защитной цели соответствующих нормативных актов, вероятно, недостаточно, чтобы это было только между направлением и принятием оферты.

Второе требование заключается в том, что сделка должна осуществляться в рамках торгового промысла. Это создает различные проблемы в зависимости от того, является ли продавец физическим лицом или торговым товариществом в значении § 6 HGB. В случае с физическими лицами необходимо проводить различие между частными и коммерческими сделками. Этому способствует презумпция § 344 HGB, согласно которой юридические сделки, осуществляемые коммерсантом, в случае сомнения находятся в ведении его торгового промысла. Соответственно, сделкам, относящимся к ведению торгового промысла (то есть в сфере предпринимательской деятельности) принадлежат не только типичные или обычные сделки, но все сделки, которые только «косвенно относятся к торговле, т.е. все еще имеют отдаленную, непринужденную связь с ней». Существует ли связь с торговым

промыслом или нет, зависит от того, могла ли и должна ли была другая сторона разумно знать об этом. Поэтому очевидные обстоятельства не могут опровергнуть презумпцию § 344 HGB.

Согласно § 6 HGB, правила, касающиеся коммерсантов, также распространяются на торговые общества. Поскольку у них нет «частной жизни», проблема с разграничением общих сделок от торговых в данном случае не возникает. Сделки, которые они совершают, должны рассматриваться как торговые сделки без необходимости использования § 344 HGB. С другой стороны, обращение к этому положению может стать необходимым для юридических лиц публичного права при условии, что они имеют статус коммерсанта. Все потому, что они регулярно занимаются некоммерческой деятельностью, так что может возникнуть необходимость провести различие между такой и коммерческой деятельностью.

Торговое уложение также регулирует действие правил о торговых сделках на «односторонние» торговые сделки. Согласно § 345 HGB к сделке, являющейся торговой сделкой лишь для одной из двух сторон, предписания о торговой сделке применяются в отношении обеих сторон равным образом, если иное не предусмотрено законом.

Закон в некоторых случаях ограничивает применение нормы лишь к двусторонним торговым сделкам, например, в §§369(право на удержание), 377 HGB(обязанность осмотра). Это ограничение может вытекать не только из законодательных предписаний, как в упомянутых примерах, но также может следовать из смысла и цели закона. Кроме того, в различных случаях, даже в случае односторонних торговых сделок, закон требует, чтобы торговая деятельность осуществлялась определенной стороной сделки.

#### **Источники и литература**

- 1) Handelsgesetzbuch. URL:<https://www.gesetze-im-internet.de/hgb/>
- 2) H. L., vgl. z. B. Schlegelberger/Hefermehl § 343 Rdn. 27.
- 3) A.A. h. L., vgl. z. B. Schlegelberger/Hefermehl aaO.
- 4) H. L., vgl. z. B. Schlegelberger/Hefermehl § 343 Rdn. 7; Heymann/Horn Rdn. 4; Röhricht/Wagner § 343 Rdn. 11.