

ט"וב

Приступаем к Мишне, которая говорит о мере ответственности человека за сохранность взятого им чужого имущества.

Как вступление в тему приведем принятую в еврейском Законе градацию ответственности за чужую собственность.

В Торе говорится о трех видах сторожей (см. Шмот 22): бесплатный сторож (שומר חנם, *шомэр хинам*), платный сторож (שומר שכר, *шомэр сахар*), должник (שואל, *шоэль*¹). Кроме этого, закону известны еще несколько сторожей: арендатор (שוכר, *сохэр*), ремесленник (אומן, *уман*), взявший чужую вещь, чтобы ее починить (или взявший чужой материал, чтобы превратить его в изделие). Существуют и другие виды сторожей².

Рассмотрим четыре вида ущерба: нерадивое хранение (פשיע, *пшиа*), кража (גנבה, *гнэва*), пропажа (אבידה, *аведа*), "неотвратимые обстоятельства" (אונס, *онэс*).

Приведем сводную таблицу ответственности сторожа за ущерб, нанесенный охраняемой вещи:

		Нерадивое хранение	Пропажа	Кража	Онэс
Взялся сторожить вещь. (Пользоваться вещью не имеет права)	Бесплатный сторож	Платит	Не платит	Не платит	Не платит
	Платный сторож	Платит	Платит	Платит	Не платит
Взял вещь для пользования	"Должник" (взял бесплатно, взаймы)	Платит	Платит	Платит	Платит
	Ремесленник ³ взял, чтобы сделать работу для заказчика)	Платит	Платит	Платит	Не платит

ב'ע"ב

Мишна

В Мишне рассматриваются четыре закона, первый из которых определяет статус наемного работника по отношению к вещи, которую он получил от хозяина для работы над ней.

Первый закон

כל האומנין שומרי שכר הן – **Все ремесленники**, работающие на дому (такие как красильщик, портной и пр.), имеют статус **платного сторожа**⁴. В том смысле, что, взяв в работу некую вещь, принадлежащую хозяину-заказчику (шерсть для крашения, ткань для пошива и пр.), они отвечают за нее, если она пропала, украдена или небрежно хранилась. В Гемаре ниже сказано, что причина – в том, что они получают плату за работу над этой вещью. Или в том, что она является залогом их

¹ Бесплатно *попросил* у хозяина некий предмет для временного пользования.

² Список не полный. Мы не привели такие позиции как "украл чужую вещь", "нашел чужую потерю" и пр.

³ Ответственностью ремесленника занимается наша Мишна. Гемара сразу за Мишной продолжает тему, добавив к ней исследование по поводу арендатора. Отметим, что прямого указания в Торе по поводу ремесленника и арендатора нет.

⁴ Имеется в виду, что они работают у себя дома, а не в доме заказчика. Речь идет о *кабланим*, т.е. тех, кто поучает плату сдельно, а не повременно. (Раши)

платы за работу.

וכולך שאמר – Но все, кто говорят хозяину вещи:

טול את שלך – "Возьми свою вещь, потому что работа над ней закончена,

והבא מעות – и принеси деньги", т.е., плату за проделанную работу¹,

שומר הנם – все такие работники сразу после этих слов приобретают статус **бесплатного сторожа**, который свободен от ответственности за пропавшую или потерянную вещь.

Ниже в Гемаре говорится, что такой же статус у работника, который сказал хозяину: "я закончил свою работу", – но не сказал: "возьми свою вещь". Т.е. он согласен отдать вещь без требования немедленно заплатить². Но если сказал: "принеси деньги и забери вещь", – он все еще платный сторож.

** **

Второй закон³

שמור לי ואשמור לך – Если один говорит другому: "**посторожи мне** (сегодня) мою вещь, **а я посторожу тебе** (завтра) твою вещь",

שומר שכר – он имеет статус **платного сторожа** (как и его напарник). Причина – в том, что каждый сторожит вещь напарника за плату (т.е. за то, что тот сторожит его вещь). Другими словами, каждый из них получает вознаграждение за работу сторожем.

Но если говорит: "посторожи мою вещь, а я в это время посторожу твою вещь", – то он не платит в случае пропажи или кражи. Причина – в том, что написано про человека, взявшего предмет взаймы для работы (Шмот 22:14): "Если его хозяин с ним – не будет платить". Комментарии: с ним – работая на него. Отсюда учим для всех видов сторожей: если владелец "с ним"⁴ – взявший вещь свободен от возмещения ущерба. – То же самое в нашем случае: если два человека сторожат вещи друг друга – свободны от платы⁵.

** **

Третий закон

שמור לי – Один говорит другому: "**посторожи мою** вещь",

וא"ל (ואמר לו) הנה לפני – а второй говорит первому: "**положи ее передо мной**".

¹ Тем самым ремесленник дают понять, что не собирается задерживать вещь у себя: заказчик может ее забрать и заплатить за работу

² Т.е. вещь для него – не залог получения денег. А значит, работник не получает от нее никакой выгоды. Он – бесплатный сторож, как только сказал: "забери свою вещь, она готова".

³ Дальнейшие законы Мишны не имеют отношения ни к ремесленнику, ни к аренде – теме Шестой главы трактата, но приведены заодно с первым законом, который говорит о наемных работниках (Меири).

⁴ Что означает – работает на него (даже выполняя другую работу).

⁵ См. в Гемаре ниже (94-1).

שומר הנם – В таком случае второй – **бесплатный сторож**. Никакой пользы от вещи он не получает, но сторожить ее согласился¹.

Но если сказал первому: "положи ее перед собой", или просто: "положи" – не взялся сторожить, а поэтому не является даже бесплатным сторожем (и, следовательно, в случае ущерба не платит даже за нерадивое хранение).

** **

Четвертый закон

הלואה על המשכון – **Дал ему в долг** (деньги или плоды) **под залог**,

שומר שכר – такой человек – **платный сторож** залога. Потому что получает плату за исполнение заповеди (в данном случае заповеди давать в долг). И если залог потерялся или был украден, сторож платит за ущерб². Но в случае неотвратимых обстоятельств (*онэс*), которые привели к потере залога, – кредитор свободен от платы³.

רבי יהודה אומר – Раби Йеуда говорит:

הלואה מעות שומר הנם – **дал ему в долг деньги** (под залог) – **бесплатный сторож** залога,

הלואה פירות שומר שכר – если **дал ему в долг плоды** – становится **платным сторожем**⁴ залога⁵.

Закон – как сказал *тана-кама*. Т.е. хранитель залога является платным сторожем – и в случае денежной ссуды, и в случае долга плодами.

** **

¹ Как в случае приобретения вещи, так и в случае взятия на себя обязательств по отношению к ней – надо эту вещь потянуть (*мешиха*). Оказывается, чтобы стать сторожем вещи, достаточно устного согласия (Рош и Тосафот дальше).

Многие законоучители с этим не согласны. Они объясняют закон Мишны таким образом: человек стоит сбоку от зоны общего пользования (*ршут-арабим*) и говорит хозяину вещи, чтобы тот положил ее рядом с ним в пределах 4 локтя. Эта территория делает его как бы "владельцем" вещи на предмет охраны.

² По поводу платы за заповедь сказано в трактате "Бава-Кама" (56-2), что в момент выдачи ссуды дающий свободен от обязанности дать *цдаку* (хлеб) бедному – в силу правила: "занятый (конкретной) заповедью – свободен от (любой другой) заповеди". Поскольку дающий получает такую пользу, он имеет статус платного сторожа все время, пока у него находится чужой залог.

³ И тогда должник должен вернуть долг. А если залог пропал или был украден – может не выплачивать долг, но заплатит только разницу между долгом и ценой залога, если последняя была меньше величины долга. Или кредитор заплатит разницу, если залог стоил больше долга. (Меири)

⁴ Плоды могут испортиться. Поэтому давший их в долг получает выгоду из-за того, что получит свежие плоды через некоторое время. Выгода делает его платным сторожем. (Раши)

Строго говоря, запрещено давать плоды в долг, если возвращены будут тоже плоды, – из-за опасения "процентов" (*рибит*). См. Гемару на стр. 75-1. Впрочем, есть много случаев, когда законом такое действие разрешено.

В свете сказанного, надо заметить, что рассматривается случай, когда дал в долг плоды в обмен на обещание, что долг вернут деньгами. Ведь, если вернут тоже плодами, последние могут испортиться, как первые.

⁵ Ниже в Гемаре (лист 82) приводятся другие объяснения мнений первого учителя и раби Йеуды.

Добавочное правило по поводу залогов

אבא שאול אומר – Аба-Шауль говорит:

רשאי אדם להשכיר משכונו של עני – человек имеет право отдать в аренду (другим людям¹) залог, под который он дал долг бедняку, – даже без его согласия.

להיות פוסק והולך עליו – При этом он устанавливает аренду таким образом, что деньги, полученные за этот залог, постоянно вычитаются из долга, постепенно его уменьшая,

מפני שהוא כמשיב אבידה – потому что он считается тем, кто возвращает потерю хозяину². В результате, он вернет залог бедняку, взыскав с него долг³.

В Гемаре говорится, что это лишь в случае, когда арендная плата за залог достаточно высока и сам залог не теряет в цене от арендного использования. Примеры: мотыга или топор. Но не предметы, которыми часто пользуются.

¹ Некоторые указывают, что это важный момент. Т.е. сам кредитор не может пользоваться залоговым предметом как арендатор. Причина – в том, чтобы люди, которые видят, как он пользуется этой вещью, не скажали, будто он не уменьшает величину долга.

Но если договорился с должником, что может сам пользоваться его залогом, это разрешено. (Ритва, Рамо)

² Ведь хозяин вещи мог сам сдавать ее в аренду, вместо того чтобы отдать ее в качестве залога. Получается, что кредитор как бы возвращает должнику утраченный им заработок.

³ Выходит, что должник доволен, что кредитор сдал его залог в аренду. (Но в общем случае залогом пользоваться запрещено.)