

ת"סב

דף פא ע"א

На прошлом уроке мы учили, что, согласно высказыванию Рафрама бар Папа, должник (*шоэль*) свободен от ответственности охранять вещь, которую он взял для использования, сразу после того как закончился срок долга: **לאחר ימי שאילתה פטור** – "после завершения срока возврата свободен от обязанности".

Гемара выясняет, от какой обязанности он свободен.

איבעיא להו – Спросили мудрецы (ученики) ешивы: что означает выражение "свободен" в высказывании Рафрама бар Папа?

פטור משואל – Свободен ли он от обязанности должника (который платит даже за непредвиденные обстоятельства, *онес*),

והייב כשומר שכר – но продолжает быть обязанным платить как платный сторож, если вещь пропала или была украдена?

או דלמא שומר שכר נמי לא הוי – Или, может быть, перестает быть даже платным сторожем (получая статус сторожа бесплатного¹)?

אמר אמеймар – Сказал Амеймар:

מסתברא פטור משואל – судя по всему², он свободен от обязанности должника (и теперь не должен платить в случае непредвиденного обстоятельства)

והייב כשומר שכר – и обязан платить за пропажу и кражу как платный сторож.

הואיל ונהנה – Причина в том, что он получил пользу от хозяина взятой в долг вещи,

מהנה הוה – и поэтому теперь платит ему тоже пользой, т.е. берет на себя ответственность как платный сторож – до тех пор пока не вернет вещь хозяину³.

** **

תניא כוותיה דאמאי – Учили Барайту, которая поддерживает мнение Амеймара. Вот она:

הלוקה כלים מבית האומן – Некто купил изделия в доме ремесленника (в его мастерской),

לשגרן לבית המיי – чтобы послать их в виде подарка в семью своего тестя (для своей обручен-

¹ Поскольку обязан вернуть чужую вещь ее хозяину – он не может быть свободным вообще от статуса сторожа. (Ритва)

² *Мистабра* (מתברא) – так представляется, имеет смысл предположить, сделать разумный вывод. От слова *свара* (סברה) – гипотеза, логичное предположение.

³ Два мнения. (1) Поскольку получил для использования чужую вещь, берет на себя обязанность ее охранять. (2) Так постановили мудрецы: после окончания срока долга он становится платным сторожем. [Т.е. его как бы обязывают быть благодарным.]

ной¹),

ואמר לו – и так сказал этому ремесленнику:

אם מקבלין אותן ממני – Если они (семья моего тестя) примут от меня эти изделия в подарок,

אני נותן לך דמיהן – я заплачу тебе их цену,

ואם לאו – а если не примут (откажутся от подарка, потому что он им не подходит),

אני נותן לך לפי טובת הנאה שבהן – я заплачу тебе стоимость той пользы, которую я от них получу. (Можно сказать, что жених получает пользу, даже если подарок не подошел семье невесты, поскольку семья будет испытывать к нему чувство благодарности.)

ונאנסו – Так и произошло: продавец согласился с условием, покупатель послал изделие в дом тестя. Однако по дороге с этими изделиями случилось непредвиденное обстоятельство².

Продолжение Барайты:

Закон в этом случае звучит так:

בהליכה הייב – Если непредвиденное обстоятельство случилось, когда посланец с подарком шел по дороге в дом тестя, покупатель обязан заплатить полную стоимость изделий³.

בהזירה פטור מפני שהוא כנושא שכר – Если непредвиденное обстоятельство случилось, когда посланец с подарком шел по дороге обратно – после того как в доме тестя от подарка отказались, – в этом случае покупатель свободен от платы за ущерб⁴, потому что получил статус платного сторожа. (Конец Барайты.)

В данном случае он сторож, потому что вещи им не куплены, и у него на руках – изделия, принадлежащие ремесленнику, которому он должен их вернуть. Почему платный сторож? В силу того, что он получил пользу от временного владения ими: несмотря на то что в доме тестя от них отказались, все же они испытывают к нему чувство благодарности – чего он и добивался.

¹ Аруса – обрученная. Раньше кидушин (акт женитьбы) делали во время ирусин (помолвки), когда девушка становилась женой, но продолжала некоторое время жить в доме своего отца, после чего переезжала в дом мужа.

² И они каким-то образом были уничтожены или поломаны. Так или иначе, им был причинен ущерб, который теперь надо возместить. Каким будет возмещение – об этом говорит закон.

³ Покупатель совершил акт покупки и считается купившим эти изделия. Акт покупки заключался в том, что он потянул эти вещи. Однако покупка была условной: если семья тестя откажется их принять – покупка будет отменена. Причем только в этом случае. Но что произошло на самом деле? Непредвиденное обстоятельство случилось по дороге туда – и семья тестя от них не отказалась. Следовательно, условие, при котором сделка отменяется, не выполнено. Поэтому жених обязан заплатить за вещи.

Строго говоря, есть два мнения.

(1) Наш жених – покупатель, который перестал им быть только после отказа тестя принять подарок. Правило такое: если купил с ограничительным условием ("в случае, если случится то-то, я не покупаю твою вещь"), то все время пока условие не случилось – считаешься купившим вещь. И только если условие случилось – сделка отменяется.

(2) Наш жених – не покупатель, но должник с самого начала. Покупателем он может стать, только если подарок будет принят.

⁴ Который произошел из-за непредвиденного обстоятельства.

Как видим, по Барайте, по дороге туда статус жениха – должник (который платит в случае непредвиденного случая). По дороге оттуда его статус – платный сторож (который за непредвиденный случай не платит).

Об этом и сказал Амеймар¹ ("после окончания срока долга должник становится платным сторожем").

** **

Гемара рассказывает об эпизоде на эту тему.

ההוא גברא – Случай с **одним человеком**,

דזבין ליה המרא להבריה – **который продавал осла другому человеку**,

א"ל (אמר לי) – **и тот сказал ему**:

קא ממטינא ליה לדוכתא פלוני – **я его отведу в такое-то место**.

אי מזדבנא מוטב – **И если мне удастся его там продать – хорошо** (т.е., заплачу тебе),

ואי לא מהדרנא ליה נהליך – **а если не удастся продать – верну его тебе**. И продавец согласился с таким условием.

אזל ולא אזדבנא – Покупатель взял осла и **пошел** в то место, **и не продал** осла.

ובהדי דקא אתא אתניס – **А когда шел обратно** – случилось **непредвиденное обстоятельство** и осел умер.

אתא לקמיה דרב נחמן – **Пришел продавец к раву Нахману**, чтобы рассудил его с покупателем.

חייביה – И рав Нахман **обязал** покупателя заплатить.

איתיביה רבה לרב נחמן – **Спросил Раба рава Нахмана** (задал ему трудный вопрос, сославшись на Барайту про покупку у ремесленника):

נאנסו בהליכה חייב ובחזרה פטור מפני שהוא כנושא שכר – Но ведь мы учили: "С **этими** изделиями **случилось непредвиденное обстоятельство**. Если оно произошло, **когда** он **шел** по дороге туда, покупатель **обязан** изделия заплатить полную стоимость. Если непредвиденное обстоятельство случилось, **когда** он **шел** по дороге **обратно** – после того как в доме тестя от него отказались, – в этом случае покупатель **свободен** от платы за неумышленный ущерб, **потому что** получил статус **платного сторожа**". – Поэтому и в нашем случае покупатель, который шел обратно, должен получить статус платного сторожа, освобождающий его от платы в случае непредвиденного обстоятельства.

א"ל (אמר לי) – **Ответил ему рав Нахман**:

¹ Некоторые указывают, что справедливость слов Амеймара выводится по принципу "тем более" (*каль-вахомер*). Если человек *платит* за взятую в долг вещь (вернее, платит за пользу, полученную от нее) – и свободен от ответственности за нее в случае непредвиденного обстоятельства (так сказано в Барайте), то, тем более, он свободен от ответственности за нее в случае непредвиденного обстоятельства, если взял вещь в долг *бесплатно* (об этом сказал Амеймар).

הזרה דהאי הליכה היא – этот случай (с ослом) "когда покупатель **шел** по дороге **обратно**" подобен случаю "когда он **шел** по дороге туда". Т.е. между походом туда и походом обратно нет никакой разницы: как по дороге туда покупатель платит за непредвиденное обстоятельство – так и по дороге обратно. Другими словами, он не получает статуса платного сторожа при возвращении обратно (как получил жених, возвращающийся с изделиями в руках из дома тестя).

מאי טעמא – Почему эти два похода (туда и обратно) похожи? Т.е. почему не сказать, что после неудачной попытки продать осла покупатель перестает быть должником?

הוא טברא הוא – Потому что есть **простое предположение (свара)**:

בהזירתו אילו אשכח לזבוניה – если бы, когда он **шел** по дороге **обратно**, ему **подвернулась возможность продать** того осла,

מי לא זבנה – разве он его **не продал** бы?

** **

Выводы

Взял вещь с условием, что купит ее, если случится то-то и то-то ("если в доме тестя примут его подарок"). В этом случае: по дороге туда – он должник и при непреодолимых обстоятельствах оплатит вещь¹; по дороге обратно – он платный сторож².

Взял вещь, чтобы заработать (перекупщик). В этом случае: по дороге туда (скажем, на торговую ярмарку) и по дороге обратно (с ярмарки, где ему не удалось продать осла) – он должник³.

¹ Независимо от исполнения условия. (В нашем случае жених выигрывает, если примут его подарок и даже если не примут: поскольку к нему будут испытывать чувство благодарности.)

² Он был должником, теперь возвращает взятую вещь после ее использования. Поскольку получать пользу от вещи он перестал – получает статус платного сторожа и не отвечает за непредвиденные обстоятельства.

³ Причина: он продолжает получать пользу от вещи по дороге обратно. Ведь надежда на то, что ему удастся ее продать, не пропадает и после ярмарки.