

Профессор
Хамди ДЕНДЮРЕН

**НОРМЫ ТОРГОВЫХ И
ЭКОНОМИЧЕСКИХ
ОТНОШЕНИЙ В ИСЛАМЕ**



ИЗДАТЕЛЬСТВО
«ЭРКАМ»



© Издательство Эркам 2019 / 1440

НОРМЫ ТОРГОВЫХ И ЭКОНОМИЧЕСКИХ ОТНОШЕНИЙ В ИСЛАМЕ

Профессор Хамди ДЁНДЮРЕН

Перевод с оригинала: Delilleriyle Ticaret Ve İktisat İlmihali

Автор: Профессор Хамди Дёндюрен

Перевод: Сабир Грижак

Редакция: Татьяна Хабибуллина

Графика/дизайн: Джихангир Ташдемир

ISBN: 978-605-302-606-8

Адрес: İkitelli Organize Sanayi Bölgesi Mahallesi,
Atatürk Bulvarı, Haseyad 1. Kısım
No: 60/3-C, Başakşehir, İstanbul - Türkiye

Тел: (+90-212) 671-0700 pbx

Факс: (+90-212) 671-0748

Электронная почта: info@islamicpublishing.org

Веб-сайт: www.islamicpublishing.org

Language: Russian



Профессор Хамди ДЁНДЮРЕН



**НОРМЫ ТОРГОВЫХ И
ЭКОНОМИЧЕСКИХ
ОТНОШЕНИЙ В ИСЛАМЕ**



ПРЕДИСЛОВИЕ

Человек является самым почетным творением Всевышнего Аллаха. Так, создав первого человека, Адама (*адейхиссям*), Господь Бог повелел ангелам поклониться перед ним. Ценность человека определяется его превосходными способностями, отличающими его от других созданий: способностью думать, размышлять, обучаться, принимать решения и совершать разнонаправленные действия по своему желанию.

Наделенный телом и душой, человек обладает необходимыми силами и средствами для познания Всевышнего Творца, проходя испытания в дольной жизни, являющейся лишь небольшим отрезком на пути в вечность. Поклонения – намаз, пост, хадж, закят и ду'а, совершаемые с ясной убежденностью, способствуют его духовному совершенствованию и постоянно сохраняют его в состоянии поминания Всевышнего Господа.

Человек никогда не был предоставлен самому себе и оставлен без внимания. Посылаемые Всевышним Создателем пророки указывали людям путь, которого следовало придерживаться. Вместе с положениями, относящимися к вероубеждению и порядку поклонения, среди божественных принципов можно выделить и те, которые касались взаимоотношений между людьми, а также регламентировали правила экономики и торговли.

Аллах Всемогуший создал на земле и за ее пределами источники удела и благ для удовлетворения нужд людей и всех других живых существ в достаточном количестве. В Коране об этом говорится: **«Он – Тот, Кто сделал для вас землю покорной. Ступайте же по свету и вкушайте из Его удела, и к Нему вы явитесь после воскрешения».**¹ **«Он подчинил вам то, что на небесах, и то, что на земле. Воистину, в этом – знамение для людей размышляющих».**²

Таким образом, ислам, наряду с разъяснением того, как следует поклоняться Аллаху Всевышнему, определил и границы использования

1 аль-Мульк 67/15.

2 аль-Джасийа 45/13.

благ этой жизни, необходимых для обеспечения физического существования человека.

Полученные средства, соответствующие требованиям, установленным Священным Кораном и Сунной, считаются дозволенными (халяль) и чистыми. Что же касается доходов, не соответствующих нормам шариата, то они являются запретными (харам) и нежелательными (макрух).

В широком смысле понятие «**ибада**» (поклонение) охватывает все действия и поступки, которыми доволен Аллах Всевышний. Например, заровнять выбоину на дороге или убрать камень с пути, мешающий людям, помочь брату-мусульманину поднять тяжелый груз или помочь больному или пожилому человеку войти в общественный транспорт – все эти действия являются «**ибадой**». Точно также «**ибадой**» является стремление зарабатывать средства к существованию дозволенным в рамках нравственных принципов ислама путем. Сообщается, что Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) сказал: *«Тот, кто, приобретя какие-либо продукты питания, продаст их по рыночной цене, получит такое же вознаграждение, как если бы он раздал их нуждающимся в виде садака»*.³ *«Казначей, который знает, что те большие деньги, которыми он распоряжается, являются «аманатом» (вверенным на хранение), и тратящий их со спокойным сердцем на благие цели, получит такое же вознаграждение, как давший «садака» (милостыню) ради довольства Аллаха»*.⁴

Ислам, упорядочивший все сферы жизни человека от рождения до самой смерти, естественно, регламентирует и торгово-экономические отношения в обществе. Под «торговлей» подразумеваются текущие операции, такие как купля-продажа, деятельность компаний и движение капиталов, тогда как «экономика» является отраслью, в сферу деятельности которой входит систематическая оценка и общее планирование источников доходов одной страны или нескольких стран, а также средств вложений. Сегодня исламская экономика, выйдя за рамки «**муамалата**» (взаимоотношений), становится самостоятельной наукой. Поскольку торговля (также – экономика) разъясняет основы и методы, нацеленные на получение прибыли, формирование накоплений или на удовлетво-

3 Ибн Маджа, Рухун 16.

4 Бухари, Закят 25.

рение насущных потребностей в пище и жилье, то для того, чтобы получить «дозволенную прибыль», необходимо детально исследовать и изучить эти науки. Так, например, передается, что халиф Умар ибн Хаттаб (*радыйаллаху анху*) издал следующий циркуляр: «*Тот, кто не знает исламских принципов торговли, пусть не торгует на наших рынках и базарах*».⁵

Вот поэтому книга, которую вы держите в руках, посвящена принципам и основам торговых и экономических отношений, установленных положениями Корана и Сунны. При изложении материала за основу было взято мнение ханафитского мазхаба, но по значимым вопросам были приведены и мнения других мазхабов. Таким образом, современному читателю были представлены суждения крупнейших муджтахидов и обеспечена возможность выбора между мнениями. В ханафитском мазхабе, если по какому-либо вопросу не было единогласного решения, то за основу принималось, в первую очередь, мнение имама Абу Ханифы, затем – Абу Юсуфа, затем – имама Мухаммада. Если мнения двоих из названных ученых совпадали, то предпочтение отдавалось этому мнению. Вместе с тем, исходя из требований времени и силы приведенного доказательства, иногда выводились фетвы на основании иджитхада имама Зуфара, а также мнений муджтахидов других мазхабов.

Данная книга состоит из девяти частей:

В **первой части** разъясняются действия, которые выходят за рамки понятия «**ибада**», раскрывается термин «**амаль**», а также показывается взаимосвязь человека и вещей.

Во **второй части** рассматриваются основы деловых отношений в исламе, исходящие из шариатских положений, в том числе приводятся виды актов, виды прав одностороннего расторжения акта, а также условия завершения действия актов.

В **третьей части** в общих чертах разбирается акт продажи, а также виды купли-продажи, относящиеся к дозволенным (**халяль**), запрещенным (**харам**) и нежелательным (**макрух**).

Четвертая часть посвящена видам купли-продажи, основанным на доверии, таким как «**мусавама**», «**мурабаха**», «**тавлийа**» и «**вадыа**».

В **пятой части** разъясняется понятие «прибыль», а также вопросы ценообразования и ценорегулирования.

В **шестой части** речь идет о кредитных видах продаж, в том числе: продаже с отсрочкой платежа, «**салям**» (продаже по предоплате), «**истисна**» (соглашению на изготовление товара под заказ).

В **седьмой части** уделяется внимание современным экономическим проблемам и путям их решения в соответствии с принципами ислама, а именно: «риба» (ссудному проценту), инфляции, займу, объединениям и компаниям, исламской банковской системе, а также – взаимоотношениям работника и работодателя.

В **восьмой части** рассматриваются отношения арендатора и арендодателя с точки зрения ислама.

В **девятой части** изучаются вспомогательные операции в торговле и шариатские положения, на которых они базируются.

Эта книга не претендует на полный охват всех видов экономических и материальных взаимоотношений в обществе. Такие темы, как материальные обязательства при бракосочетании и разводе, выплата алиментов, порядок землепользования, наследственное право, имущественное право и многие другие темы, непосредственно связанные с жизнью общества, мы оставляем для будущих своих исследований.

Эта книга была написана не ради каких-либо притязаний или с целью побуждения кого-то к разногласиям и спорам. Целью ее написания является освещение некоторых принципов взаимоотношений в исламе и надежда на то, что верующие станут руководствоваться данными принципами в своей повседневной жизни. Если читатели встретят в книге неясные или недостаточно раскрытые моменты, мы просим сообщить об этом нам или издательству. Совершенство принадлежит только Аллаху Всевышнему. Мы же со всеми своими недостатками только надеемся на Его милость.

Старание от нас, успех – от Аллаха.

Хамди Дондурен

Кафедра «Исламского права» Теологического факультета
Университета «Улудаг», город Бурса, Турецкая Республика

5 Июля 1993 г.



Часть первая



ОСНОВНЫЕ ПОНЯТИЯ

- ТЕРМИНОЛОГИЯ ДЕЙСТВИЙ И ВЗАИМООТНОШЕНИЙ В ИСЛАМЕ
 - ОБЯЗАТЕЛЬНЫ ЛИ К СОБЛЮДЕНИЮ УСТАНОВЛЕНИЯ ШАРИАТА, СВЯЗАННЫЕ С ВЗАИМООТНОШЕНИЯМИ?
 - ПОНЯТИЕ «ХАК» (ПРАВО) И ЕГО ВИДЫ
 - ИМУЩЕСТВО И ЕГО ВИДЫ
 - ЧТО ТАКОЕ СОБСТВЕННОСТЬ (МУЛЬК) И ВЛАДЕНИЕ (МУЛЬКИЙЯТ)?
- 

I – ТЕРМИНОЛОГИЯ ДЕЙСТВИЙ И ВЗАИМООТНОШЕНИЙ В ИСЛАМЕ

A. ВЗАИМОСВЯЗЬ ПОСТУПКОВ И НАМЕРЕНИЯ

В арабском языке слово «амаль» (поступок) в качестве отглагольного имени существительного имеет следующие значения: «проводить работу», «делать», «исполнять», «владеть», «двигаться». В качестве существительного оно означает: «работа», «обязанность», «занятость», «поклонение», а также «благое деяние». Чаще всего «поступком» называют действие, выполненное с определенной целью.

Поступки бывают хорошими и плохими. Хорошие поступки называют «благими или благочестивыми деяниями», а плохие поступки – «плохими или скверными деяниями». В Коране хорошие и правильные поступки обозначены словом «салихат». Было ниспослано множество аятов, в которых говорится о вознаграждении в Судный день, которое ждет тех, кто совершал благие деяния. Однако благие деяния упоминаются всегда после «имана» (веры), и это совершенно ясно показывает, что при отсутствии веры никакие поступки не спасут человека.⁶

На протяжении всей истории человечества «небесные» религии, ниспосланные от Всевышнего Бога, объясняли людям, какие действия являются праведными, а какие – порицаемыми, побуждая совершать добро и запрещая зло. Краткое пребывание человека в этом мире имеет целью испытание его постоянным выбором между благом и мерзким. С этой точки зрения, дольний мир для человека – экзаменационная аудитория. Аллах Всевышний так говорит об этой реальности: «Он сотворил

6 См. Мухаммед Фуад Абдуль-Баки, аль-Муджемуль-Муфахрес ли Алфаз аль-Куран аль-Кярим, п. «Салих» и «Салихат», стр. 410-412.

смерть и жизнь, чтобы испытать вас и увидеть, чьи деяния окажутся лучше». ⁷ И предупреждает, что человек в этом мире может быть подвергнут испытанию несчастьями и страданиями: **«Мы непременно испытаем вас незначительным страхом, голодом, потерей имущества, людей и плодов. Обрадуй же терпеливых, которые, когда их постигает беда, говорят: «Воистину, мы принадлежим Аллаху и к Нему вернемся».** ⁸

Согласно учения ислама, главным условием того, чтобы благое дело стало причиной награды человека как в этой, так и в вечной жизни, является обладание иманом (верой). Иман включает в себя веру в Аллаха, в ангелов, в Священные книги, в пророков, в Судный день и в предопределенность добра и зла.

Далее, в суре «аль-Аср» Аллах Всевышний указывает четыре важные деяния, которые ведут человека к спасению: **«Клянусь предвечерним временем, воистину, люди в убытке, кроме тех, которые уверовали, совершали праведные деяния, заповедали друг другу истину и заповедали друг другу терпение!»** ⁹ Все поклонения, поступки, обязанности и действия, совершенные верующим с целью заслужить довольство Аллаха, относятся к «благочестивым деяниям».

Б. ВАЖНОСТЬ ИСКРЕННОСТИ В ДЕЙСТВИЯХ

Ислам требует от верующих проявления искренности при совершении одобряемых деяний и во взаимоотношениях с людьми. Искренность является сутью поступка. Деяния, целью которых не является довольство Аллаха Всевышнего, не будут иметь никакого веса на чашах Весов в Судный день. Действия, не основанные на вере, не принесут в Судный день никакой пользы человеку, совершившему их, о чем в Коране говорится: **«Воистину, от тех, которые не уверовали и умерли неверующими, не будет принято даже золото размером с землю, если кто-нибудь из них**

7 аль-Мульк, 67/2; аль-Анбия, 21/35.

8 аль-Бакара, 2/155-156.

9 аль-Аср, 103/1-3.

попытается откупиться этим. Им уготованы мучительные страдания, и не будет у них помощников». ¹⁰

С другой стороны, наличие веры при отсутствии правильного намерения и искренности могут обесценить деяние. В качестве примера можно привести событие, произошедшее при переселении первых мусульман из Мекки в Медину.

Совершая хиджру, асхабы были преисполнены желания и намерения избавиться от гнета и мучений, причиняемых им язычниками Мекки, и быть в Медине вместе с Посланником Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*), способствуя таким образом распространению ислама по всей земле. Но один из них переселился в Медину с одной лишь целью жениться на женщине, с которой он был помолвлен, и которая совершила хиджру. Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*), сообщая о большом вознаграждении, которое обещано мухаджирам, упомянул и о том, что человек, переселившийся ради женитьбы, заслужил то, чего желал, оказавшись лишенным вознаграждения за переселение: «*Воистину, дела определяются по намерениям. И воистину, для каждого человека – то, что он намерился (сделать). Тот, чье переселение было к Аллаху и Его Посланнику, тот переселился к Аллаху и Его Посланнику. А тот, чье переселение было ради чего-либо земного или ради женщины, на которой он хотел жениться, то его переселение было к тому, к чему он переселялся*». ¹¹

В одном из хадисов Посланника Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) сообщается о том, что Кузман, сражавшийся в первых рядах в битве при Ухуде, станет обитателем Ада по той причине, что он принял участие в боевых действиях не с намерением джихада, а из-за страха, что его финиковая роща может пострадать. ¹²

Всевышний Господь помещает искренность в сердца своих любимых рабов, благодаря чему они защищены от всего скверного, ибо шайтану (да будет на нем проклятье Аллаха) очень тяжело сбить с истинного пути искренних рабов Аллаха. В Коране об этом сказано: «**Он (Иблис) сказал: «Господь! За то, что Ты ввел меня в заблуждение, я приукра-**

10 Али Имран, 3/91.

11 Бухари, Бедуль-Вахи, 1; Муслим, Имара, 155.

12 Ибн Кясир, Тафсир аль-Коран аль-Азым, Бейрут 1969, IV, 342.

шу для них земное и непременно совращу их всех, кроме Твоих искренних рабов».¹³

Отказ молодого пророка Юсуфа (*aleyхиссалям*) от предложения привлекательной женщины, Зулейхи, последовал по причине искренности: **«Она возжелала его, и он возжелал бы ее, если бы не увидел знамение своего Господа. Так Мы отвратили от него зло и мерзость. Воистину, он был из числа Наших искренних рабов».**¹⁴

С другой стороны, в некоторых случаях, даже не совершив благого деяния, верующий, благодаря своей искренности и чистому намерению, получает такое же вознаграждение, как если бы это деяние было совершено. Согласно риваяту от Анаса бин Малика (*радыйаллаху анху*), Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*), отправляясь в поход на Табук, сказал: *«Воистину, есть в Медине некоторые из тех, которых мы оставили там, но которые были с нами вместе в каждой долине, которую мы пересекали, в каждом месте, куда мы ступали, которые были с нами, когда мы расходовали на пути Аллаха какое-либо имущество или когда мы голодали».* Один из сподвижников, спросивший Посланника Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) о причине этого, получил такой ответ: *«Потому что им помешали присоединиться к этому походу веские причины».*¹⁵

После возвращения мусульманского войска из похода на Табук около восьмидесяти сахабов, которые не смогли по уважительным причинам принять участия в нем, пришли к Посланнику Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) и попросили прощения. Посланник Аллаха, вверив их истинное внутреннее состояние Всевышнему Господу, принял извинения и попросил для них у Аллаха прощения.

Однако трое из них, Каб бин Малик, Хилял бин Умеййа и Мира-ра бин ар-Раби (*радыйаллаху анхум*), честно признались, что без всякой причины не участвовали в походе. Пророк (*салляллаху алейхи ва саллям*) запретил другим сподвижникам любые контакты с этими троими, пока в отношении них не придет какое-либо решение. Данное положение сохранялось на протяжении почти пятидесяти дней. По прошествии сорока

13 аль-Хиджр, 15/39-40.

14 Юсуф, 12/24.

15 Бухари, Джихад 35, Магази, 81; Абу Дауд, Джихад 19; Ибн Маджа, Джихад 6.

дней их женам было запрещено помогать им. И только жене Хиляла бин Умеййа было разрешено помогать ему в домашних делах по причине его старости.¹⁶ Через пятьдесят дней были ниспосланы аяты, в которых говорилось о том, что их покаяние принято: «(Аллах простил и тех) **троих, которым было отсрочено до тех пор, пока земля не стала тесной для них, несмотря на ее просторы. Их души сжались, и они поняли, что им негде укрыться от Аллаха, кроме как у Него. Затем Он простил их, чтобы они могли раскаяться. Воистину Аллах – принимающий покаяния, милосердный**».¹⁷

Итак, во всех своих словах, делах и поступках верующие должны стремиться только к тому, чтобы заслужить довольство Аллаха Всевышнего. Искренность в делах и отношениях подобна ядру, находящемуся внутри скорлупы ореха. Если ядро отсутствует, то какая польза от скорлупы?

В суре Священного Корана, которая так и называется «аль-Ихлас» (искренность), говорится о единобожии и сыфатах Аллаха: «**Скажи: «Он – Аллах Единый, Аллах Вечный, Он не родил и не был рожден, нет Ему равного никого**»».¹⁸

В. СФЕРА ОХВАТА ИСЛАМСКИХ РЕЛИГИОЗНО-ПРАВОВЫХ ЗАКЛЮЧЕНИЙ

Слово «**хукм**» имеет следующие значения: «выносить решение», «руководить», «управлять», «запрещать». На основании религиозно-правовых заключений, содержащихся в аятах Корана и хадисах, действия человека подразделяются на следующие виды: **фард, ваджиб, сунна, мустахаб, мубах, макрух** (или **муфсид** – портящий действие) и **харам**. Религиозные предписания могут иметь повелевающий или запрещающий характер, предоставлять право выбора решения или разяснять дозволенность чего-либо.

16 Ибн Кясир, мухтасар к Тафсиру Ибн Кясира.

17 ат-Тауба, 9/118

18 аль-Ихлас, 1-4.

Слово «амаль» означает: «работа», «обязанность», «действие» и относится ко всем поступкам, совершаемым человеком в повседневной жизни – и хорошим, и плохим. Однокоренное с ним слово «муамалья» (в мн.ч. «муамалят») означает «взаимодействие». Под ним понимают юридические положения, которые регламентируют права и ответственность сторон, например, при заключении договоров, наказании за совершенные преступления и т.д. Этот термин использовали жители Медины в отношениях «мусакат (садового товарищества)».¹⁹

Исламские религиозно-правовые заключения делятся на два вида: связанные с вероубеждением и действиями. В свою очередь, заключения, связанные с действиями, делятся на три части: **ибада** (поклонение), **муамалят** (взаимоотношения) и **укубат** (уголовное право).

1. Ибада (Поклонение):

Лексическое значение слова «ибада» – «боготворить», «поклоняться», «повиноваться», «подчиняться». Как термин, это слово означает повиновение и действия, выполняемые особым образом и выражающие стремление к приближению к Аллаху Всевышнему. За выполнение этих действий, в соответствии с намерением, полагается вознаграждение. «Ибада» символизирует собой наивысшую степень уважения и почтения, проявляемые к Всевышнему Богу. В широком значении «ибада» включает все действия и поступки, которыми доволен Аллах Всевышний. Поклонение совершается исключительно ради довольства Аллаха. И этот призыв Корана к поклонению обращен ко всему человечеству: «**О люди! Поклоняйтесь вашему Господу, Который сотворил вас и тех, кто был до вас, – быть может, вы устраситесь**».²⁰

В аятах Корана и хадисах установлена форма разных видов поклонения. Некоторые из них являются **фардом**, некоторые – **ваджибом**, некоторые – **сунной** или **мустахабом**. Пятикратный намаз, пятничный намаз, пост в месяц Рамадан, закят и хадж – это обязательные (**фард**) виды поклонения. Кроме того, одни виды поклонения являются обязательными для выполнения каждым верующим, другие обязательны для выполне-

19 Бухари, Шурут 14, Харс 8; Иджара 3; Абу Дауд, Имара 24.

20 аль-Бакара, 2/21.

ния только частью верующих. Эта категория поклонений относится к **«фардам кифайа»**, например, джаназа-намаз. Виды установленных поклонений, обязательность которых не имеет четких доказательств, носит название **«ваджиб»**, например, праздничные намазы и намаз-витр. Значительная часть поклонений относится к категории **«сунны»**, например, дополнительные намазы, выполняемые до и после обязательных, из них: сунны утреннего и полуденного намазов, а также последняя сунна ночного намаза относятся к **«сунне муаккада»**, а 4-ракатные намазы перед послеполуденным и ночным намазами – к **«сунне гайри муаккада»**.

Кроме дополнительных намазов, выполняемых до и после обязательных, есть и другие добровольные намазы, называемые **«мустахаб, мандуб, или татавву»**, например, намаз-приветствие мечети, тахарат-намаз, намаз-духа, намаз-тасбих, намаз-истихара, намазы, совершаемые во время лунного или солнечного затмения.

Поклонения в исламе по форме выполнения делятся на три вида:

а) Поклонения, выполняемое телом: намаз и пост. Поручать кому-то выполнение за себя поклонений этой категории запрещено, то есть никто не может выполнять намаз или держать пост за кого-либо. Эти виды поклонения каждый должен выполнять сам. Если они не выполнены своевременно, то становятся долгом. Если из-за хронической болезни или глубокой старости человек не может держать пост, то выплата **«фидии»** в размере, достаточном, чтобы накормить одного бедняка за каждый пропущенный день поста, будет служить возмещением долга за пост.²¹

б) Поклонение, выполняемое имуществом: закят. Выплату закята можно осуществлять при посредничестве доверенного лица.

в) Поклонение, выполняемое как телом, так и имуществом: хадж. Человек, имеющий средства и возможности для совершения хаджа, может отправить за себя доверенное лицо.

г) Поклонение, совершаемое ради исправления недостатков. В исламе искупление (**кафарат**) по значимости является действием, близким к поклонению, поскольку верующий всегда должен иметь надежду на то, что божественное прощение некоторых видов грехов может быть

21 аль-Бакара, 2/184.

достигнуто посредством искупления. В Коране указываются три вида искупления:

- Искупление нарушенной клятвы. Аллах Всевышний говорит в Коране: **«Аллах не взыщет с вас за празднословные клятвы, но взыщет за то, что вы скрепили клятвами. В искупление этого необходимо накормить десятирх бедняков средним из того, чем вы кормите свои семьи, или одеть их, или освободить раба. Кто не сможет сделать этого, тот должен поститься в течение трех дней. Таково искупление ваших клятв, если вы поклялись (и нарушили клятву)».**²²

- Искупление за убийство верующего по ошибке. Убивший верующего по ошибке должен выплатить возмещение родственникам убитого и совершить искупление. Искуплением может быть освобождение верующего раба или двухмесячный непрерывный пост.²³

- Искупление за **зихар** (уподобление мужчиной своей жены женщинам, на которых ему запрещено жениться): это искупление становится необходимым для продолжения семейных отношений между супругами в том случае, если мужчина сказал своей жене с намерением развода: «Ты для меня – как моя мать» или «Твоя спина для меня – как спина моей матери». Искуплением за это является освобождение раба; если человек не в состоянии сделать это, то – соблюдение поста в течение двух месяцев без перерыва; если и это человек не в состоянии выполнить, то – накормить шестьдесят бедняков.²⁴

- Искупление за пост. Этот вид искупления, установленный для тех, кто намеренно, без уважительной причины, нарушил пост, заключается в освобождении раба – верующего или неверующего; если это невозможно – то непрерывное соблюдение поста в течение двух месяцев; если и на это не хватает сил, то – накормить шестьдесят бедняков. Данное искупление и искупление за **зихар** одинаковы по своим условиям. В Коране сказано: **«...не делайте тщетными ваши деяния».**²⁵ Человек, намеренно нарушивший пост, совершает преступление. Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) сказал: *«Кто нарушит (без причины)*

22 аль-Маида, 5/89.

23 ан-Ниса, 4/92.

24 аль-Муджаделе, 58/1-4.

25 Мухаммад, 47/33.

*пост месяца Рамадан, для того станет необходимым то, что является необходимым (искупление) для совершившего зихар».*²⁶

д) Степени поклонения: поклонение, в зависимости от намерения и цели, имеет три степени:

- Поклонение Аллаху, потому что только Он – Единственный, кто достоин поклонения и возвеличивания. Это является самой высокой степенью поклонения, потому что верующий желает только Его довольства.²⁷

- Поклонение Всевышнему Аллаху с надеждой на Рай и страхом перед Адом. Такой верующий соблюдает повеления Аллаха, но для него лучше совершать поклонения только ради довольства Аллаха.

- Поклонение ради получения сиюминутной выгоды или демонстрации окружающим своей набожности. Является самой низшей ступенью поклонения, и перед Всевышним Аллахом не имеет ценности, поскольку совершается не ради Него, и не будет Им вознаграждено.

Наряду с поклонениями, форма и название которых установлены, существует множество других деяний, за которые обещано вознаграждение. Эти деяния, такие как побуждение к добру и удержание от зла, изучение религиозных наук, служение на пути призыва, иногда вознаграждаются в большей степени, чем дополнительные виды поклонения. Кроме того, такие повседневные дела, как забота о родителях, посещение родственников или больных, помощь сиротам или обездоленным, а также призыв к истине и терпению, называемые «благими делами», также относятся к поклонению.

2. Муамалят (Взаимоотношения):

а) Взаимоотношения между людьми: «муамалят» (форма множественного числа от «муамалья» – взаимодействие) означает «взаимоотношения между людьми, которые возлагают на них обоюдные права и обязанности», например, заключение договоров, ответственность за совершенные преступления и т.д. Таким образом, если **ибда** является

26 Ибнуль-Хуммам, Фатхуль-Кадир, 1.

27 аль-Алуси, Рухуль-Маани, 1, 86.

средством общения и связи между Аллахом и Его рабами, то **муамалат** представляет собой отношения между людьми на основе обоюдных прав и обязанностей. Ислам, установивший для человека жизненно необходимые законы, связанные с опекуном, бракосочетанием, разводом, алиментами, наследством, молочным родством, клятвами, сроком ожидания после развода, также урегулировал такие важные вопросы, относящиеся к торговой и экономической сфере, как купля-продажа, право одностороннего расторжения договора, расторжение договора по обоюдному согласию, обмен денег, залог, аренда, право преимущественной покупки, компании, совместное ведение сельского хозяйства, передача полномочий другому лицу, поручительство, передача имущества на хранение и ссуда. Распространенная среди мусульман «свобода соглашения» была ограничена положениями Корана и Сунны. Посланник Аллаха (*саллялаху алейхи ва саллям*) сказал: *«Мусульмане следуют тем условиям, которые определили между собой. Однако исключением являются условия, делающие запретное разрешенным и разрешенное – запретным»*.²⁸

В то же время, в Коране и Сунне были определены основы взаимоотношений государства и гражданина, отношений между государствами.

б) Взаимоотношения гражданина и государства. Приведем основные установления, регламентирующие отношения между исламским государством и его гражданами:

- **Справедливость (адль).** Этот принцип означает соблюдение прав каждого человека, равное отношение ко всем, свободу от дискриминации и угнетения. Справедливость является одним из качеств Всевышнего Аллаха и качеством, которым должен обладать руководитель исламского государства. В Коране говорится: **«Воистину, Аллах велит вам возвращать вверенное на хранение имущество его владельцам и судить по справедливости, когда вы судите среди людей»**.²⁹ **«Воистину, Аллах повелевает блюсти справедливость, делать добро и одаривать родственников. Он запрещает мерзости, предосудительные деяния и бесчинства»**.³⁰

28 Бухари, Иджара 14; Тирмизи, Ахкам 17; Абу Дауд, Акдийа 12.

29 ан-Ниса, 4/58.

30 ан-Нахль, 16/90.

- **Совет (шура).** В Коране говорится о необходимости совещания при решении важных дел. Всевышний Аллах говорит: «...и советуйся с ними о делах. Когда же ты примешь решение, то уповай на Аллаха, ведь Аллах любит уповающих».³¹ «...совещаются между собой о делах».³² Последний аят указывает на то, что управление исламским государством основано на совещательном принципе. С другой стороны, на мусульманское общество возложена обязанность избрания совещательного органа и приведение его к управлению делами.³³

- **Общественная польза (маслахат).** Необходимо, чтобы руководители исламского государства заботились, прежде всего, об общественной пользе. Всевышний Аллах в Коране предупреждает руководителей, ведущих общество к испорченности и раздорам: «Среди людей есть такой, чьи речи восхищают тебя в мирской жизни. Он призывает Аллаха засвидетельствовать то, что у него в душе, хотя сам является непримиримым спорщиком. Когда он уходит, то начинает распространять нечестие на земле, уничтожать посевы и губить потомство. Но ведь Аллах не любит нечестия. Когда ему говорят: «Побойся Аллаха!», гордыня подталкивает его на грех. Довольно с него Ада! Как же скверно это ложе!»³⁴

- **Взаимопомощь.** В исламском государстве руководитель и все члены общества должны оказывать друг другу взаимную помощь. Но верующие должны поддерживать друг друга только в хороших и благих делах, устраняя все плохое, непристойное и вредное. Всевышний Аллах говорит в Коране: «Помогайте друг другу в благочестии и богобоязненности, но не помогайте друг другу в грехе и вражде».³⁵

Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) сказал: «О Аллах! Облегчи дела тех руководителей моей уммы, которые не создают людям трудностей. И осложни дела тех, кто, получив власть, утяжеляет жизнь людей».³⁶

31 Али Имран, 3/159.

32 аш-Шура, 42/38.

33 Мухаммед Абу Зехра, Усиль-аль-Фикх, с.141.

34 аль-Бакара, 2/204-206.

35 аль-Маида, 5/2.

36 Муслим, Имара, 19; Ахмад б. Ханбал, IV, 60.

- **Защита.** Исламское государство обеспечивает защиту каждого члена общества от любых видов угнетения, бесправия и насилия, а также обеспечивает неприкосновенность чести, достоинства, имущества и жизни. Это право обеспечивается системой наказаний, установленных Кораном и Сунной, а также иными видами наказаний, не оговоренных в них.

3. Укубат (Исламское Уголовное Право):

Для обеспечения соблюдения сторонами своих прав и обязанностей, а также для защиты от угнетения и несправедливости, в исламском государстве предусмотрен ряд наказаний. Наказания, описание которых имеется в аятах и хадисах, относятся к категории «хад». Во множественном числе – «худуд». Имеется пять видов наказаний, установленных исламом за определенные преступления: прелюбодеяние, воровство, употребление алкоголя, ложное обвинение целомудренной женщины в прелюбодеянии и разбой. Эти наказания были признаны «Правом Аллаха», так как преступления, за которые они полагаются, направлены против всего общества.

О наказании, предусмотренном за **воровство**, в Коране говорится: **«Вору и воровке отсекайте руки в воздаяние за то, что они совершили. Таково наказание от Аллаха, ведь Аллах – Могущественный, Мудрый».**³⁷

Ислам стоит на страже права людей на собственность и достойную жизнь. Для бедных и неимущих закят является главным источником социальной помощи. Таким образом, государство берет на себя ответственность за помощь неимущим и нуждающимся гражданам. Если дело обстоит так, то воровство по причине нужды не должно иметь места в таком обществе. Таким образом, наказание за воровство направлено против тех, кто сделал воровство своей профессией и привычкой. Например, халиф Умар (*радыйаллаху анху*) в годы, когда была нехватка продовольствия в связи с неурожаем или засухой, не применял наказания за во-

37 аль-Маида, 5/38.

ровство по причине нужды, а использовал иные формы воздействия на провинившихся.³⁸

Употребление опьяняющих напитков запрещено аятами Корана и хадисами Посланника Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*).³⁹ Наказание за употребление спиртных напитков установлено Сунной. Халиф Абу Бакр (*радыйаллаху анху*) применял в качестве наказания сорок ударов палкой, а в правление Умара (*радыйаллаху анху*) из-за увеличения числа пьющих наказание за пьянство было увеличено до восьмидесяти ударов.

Однажды к Посланнику Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) привели пьяного человека. Он приказал наказать его. Абу Хурайра (д.с. 58/677) так рассказывает об этом происшествии: *«Некоторые из нас били его руками, другие – обувью, а некоторые били одеждой. После этого, когда тот человек пошел прочь, мы кричали ему в след: «Да осрамит тебя Аллах».* На это Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) сказал: *«Не говорите так, не помогайте шайтану против него».*⁴⁰

Поскольку возмездие (**кысас**) считается неотъемлемым правом личности, оно не было включено в число установленных наказаний. Наказания, не входящие в число **«хад»** и устанавливаемые исламским государством, относятся к **«тазир»**. Данный вид наказаний применяется в форме тюремного заключения, ссылки, денежного штрафа и им подобных.⁴¹ Ссылка применяется как наказание, если человек не совершил такого тяжкого преступления, как убийство или грабеж.



38 аль-Баджи, аль-Мунтака Шерх аль-Муватта, VI, 64, 65.

39 аль-Бакара 2/219; ан-Ниса, 4/43; аль-Маида, 5/90, 91; аль-Араф, 7/157; ан-Нахль, 16/67; Бухари, Мусакат, 13, Мезалим 21; Муслим, Мусакат, 67, Ашриба 3-6, 8, 12, 73.

40 Бухари, Худуд, 4; Муслим, Худуд, 35; Абу Дауд 35, 36; Тирмизи, Худуд 14, 15.

41 аз-Зухайли, аль-Фикх-аль-Ислам ва Адиллятуху, IV: 284.

II – ОБЯЗАТЕЛЬНЫ ЛИ К СОБЛЮДЕНИЮ УСТАНОВЛЕНИЯ ШАРИАТА, СВЯЗАННЫЕ С ВЗАИМООТНОШЕНИЯМИ?

Ислам – последнее звено в цепочке божественных религий. Посредством «вахи» (божественных откровений) и Сунны исламская община получила необходимые установления, как связанные с мирской жизнью, так и касающиеся жизни вечной. Также как предписания, относящиеся к видам поклонений и форме их выполнения, повеления, связанные с семейным правом, торговлей, экономикой, вопросами наследства и иными аспектами повседневной жизни, подчинены установлениям, которые, в зависимости от ситуации, могут классифицироваться как фарды, ваджибы, сунны, мустахабы, харам или макрух. С другой стороны, признание одной части установлений Корана и отрицание другой части ведет человека к вероотступничеству.

Всевышний Аллах сказал: **«Воистину, те, которые не веруют в Аллаха и Его посланников, хотят различать между Аллахом и Его посланниками и говорят: «Мы веруем в одних и не веруем в других», – и хотят найти путь между этим, являются подлинными неверующими. Мы приготовили для неверующих унижительные мучения».**⁴²

Исламские решения по какому-либо вопросу являются обязательными для верующих. Это может быть как повеление, так и запрет. Это может быть установление, связанное как с поклонением, так и с взаимоотношениями между людьми, такими как торговые и экономические сделки, заключение и расторжение брака и т.д. После того как исламом вынесено решение или категорический запрет по какому-либо вопросу, у верующих не остается другого выбора, так как установления Корана и Сунны, всесторонне охватывая социальные вопросы, дают самый луч-

42 Ан-Ниса, 4/150, 151.

ший ответ на них, устанавливая естественное равновесие и гармонию в обществе. Аллах Всевышний сказал: **«Воистину, этот Коран указывает на самый правильный путь и возвещает верующим, которые совершают праведные деяния, благую весть о том, что им уготована великая награда. А тем, которые не веруют в Последнюю жизнь, Мы приготовили мучительные страдания».**⁴³

Есть много аятов, указывающих на обязательность следования всем приказам и запретам Всевышнего Аллаха и Его Посланника (*салляллаху алейхи ва саллям*). В этом вопросе нет разделения между поклонением и повседневными делами.

«О те, которые уверовали! Повинуйтесь Аллаху, повинуйтесь Посланнику и обладающим влиянием среди вас. Если же вы станете препираться о чем-нибудь, то обратитесь с этим к Аллаху и Посланнику, если вы веруете в Аллаха и в Последний день. Так будет лучше и прекрасней по исходу».⁴⁴ Однако подчинение тем, кто обладает властью, ограничено теми повелениями, которые соответствуют исламу. Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) сказал: *«В вопросах неподчинения Аллаху для раба нет повиновения и послушания».*⁴⁵

Следующий аят ясно говорит о необходимости следования в повседневных делах предписаниям ислама:

«Но нет – клянусь твоим Господом! – они не уверуют, пока не выберут тебя судьей во всем том, что запутано между ними, и будут испытывать в душе стеснение от твоего решения, и не подчинятся полностью».⁴⁶

«Для верующего мужчины и верующей женщины нет выбора при принятии ими решения, если Аллах и Его Посланник уже приняли решение. А кто ослушается Аллаха и Его Посланника, тот впал в очевидное заблуждение».⁴⁷

43 аль-Исра, 17/9-10.

44 ан-Ниса, 4/59.

45 Бухари, Ахкам, 4; Муслим, Имара, 39.

46 ан-Ниса, 4/65.

47 аль-Ахзаб, 33/36.

Тем, кто не подчиняется повелениям Аллаха, направлено следующее предупреждение: **«Пусть же остерегаются те, которые противятся Его воле, как бы их не постигло искушение или не постигли их мучительные страдания».**⁴⁸ С другой стороны, в суре «ан-Ниса», после установления долей наследства, повелевается: **«Таковы ограничения Аллаха. Тех, кто повинуется Аллаху и Его Посланнику, Он введет в райские сады, в которых текут реки. Они пребудут там вечно. Это и есть великий успех. А тех, кто ослушается Аллаха и Его Посланника, и преступит Его ограничения, Он ввергнет в огонь, в котором они пребудут вечно. Им уготованы унижительные мучения».**⁴⁹

Приказы и запреты, связанные с поклонением или повседневными взаимоотношениями, исходящие от Посланника Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*), также являются обязательными. Об этом говорит Сам Господь Бог в следующих аятах: **«Кто повинуется Посланнику, тот повинуется Аллаху».**⁵⁰ **«Берите же то, что дал вам Посланник, и сторонитесь того, что он запретил вам. Бойтесь Аллаха, ведь Аллах суров в наказании».**⁵¹ **«Скажи: «Если вы любите Аллаха, то следуйте за мной, и тогда Аллах возлюбит вас и простит вам ваши грехи, ведь Аллах – Прощающий, Милосердный».**⁵²



48 ан-Нур, 24/63.

49 ан-Ниса, 4/13-14.

50 ан-Ниса, 4/80.

51 аль-Хашр, 59/7.

52 Али Имран, 3/31.

III – ПОНЯТИЕ «ХАК» (ПРАВО) И ЕГО ВИДЫ

А. ПОНЯТИЕ «ХАК»

Хак – это одно из прекраснейших имен Аллаха. Кроме того, это слово означает: «Коран», «религия Ислам», «то, что точно установлено, и в отношении чего нет сомнений», «решение», «справедливость», «имущество», «собственность», а также – «пай, доля». Как религиозный термин, оно означает: «полномочие», «право обладания» и «ответственность». Противоположностью истины является заблуждение (**батыл**), то есть то, что не связано с реальностью, неправильно, необоснованно, бессмысленно. Все божественные религии, с которыми приходили пророки, начиная от пророка Адама (*алейхиссалам*) и заканчивая пророком Мухаммадом (*салляллаху алейхи ва саллям*), являются истинными (**хак**), а те социальные системы, которые остались за гранью божественных установлений и основываются на несправедливости, пороках и угнетении, являются заблудшими (**батыл**). Противоборство между истиной и заблуждением, имевшее место в те времена, когда пророки вели свой призыв, продолжается и сегодня. Производным множественного числа слова «хак» является «хукук».

Если верующие, придерживаясь истины и справедливости, выступят против угнетения и несправедливости, то заблуждение будет обречено на исчезновение. В Коране говорится: **«Скажи: «Явилась истина, и сгинула ложь. Воистину, ложь обречена на гибель».**⁵³ **«...Чтобы восторжествовала истина и исчезла ложь, даже если это ненавистно грешникам».**⁵⁴

53 аль-Исра, 17/81.

54 аль-Анфаль, 8/8.

В исламе все права установлены Кораном и Сунной. Права, полномочия и обязанности, вытекающие из двухсторонних договоров между людьми, не должны противоречить принципам ислама. Поистине, отступление от этих принципов открывает врата несправедливости и угнетению.

Б. ВИДЫ ПРАВ

Права, в зависимости от их обладателя, делятся на три вида. Права Аллаха, права раба, и права, которые являются и правом Аллаха, и правом раба.

1. Права Аллаха

Приближение к Аллаху, Его возвеличивание, а также право претворения в жизнь требований религии и всего полезного для общества относятся к «праву Аллаха», или «хукукуЛлах». Эти права имеют такую степень в связи с их большой общественной пользой и большим вознаграждением, которое обещано за их соблюдение. Все виды поклонения являются правом Аллаха, например, намаз, пост, закят, побуждение к добру и удержание от зла, курбан, адак, клятва и «бисмиллях» в начале любого благого дела. Наказания, установленные Кораном и Сунной, также входят в разряд прав Аллаха. Примером могут служить наказания за прелюбодеяние, ложное обвинение в прелюбодеянии, воровство, разбой и распитие спиртного. С другой стороны, право пользования общественным имуществом, таким как мечети, дороги, и природными объектами, например, моря и реки, также относятся к правам Аллаха.

2. Права Человека (права раба)

Права, принадлежащие человеку, называются правами раба. Будучи направленными, прежде всего, на защиту интересов личности, в некоторых случаях они могут повлечь ответственность за их нарушение, а могут быть утеряны вследствие смерти их обладателя. К разряду этих

прав относятся, например, право человека распоряжаться принадлежащим ему имуществом; право продавца на получение стоимости проданного товара и право покупателя на владение товаром; право замужней женщины на обеспечение ее средствами к существованию со стороны мужа; право малолетнего ребенка на содержание со стороны родителей и право опекуна над ребенком, принадлежащее отцу (например, в случае развода супругов)... Эти права могут относиться к такой категории общечеловеческих прав, как защита имущества, жизни, чести, потомства и интеллектуальной собственности.

Часть прав рабов может быть утрачена в результате помилования, мирового соглашения, оправдания или разрешения, а также путем преобразования в возмещение. Например, кто-то может отказаться от получения долга, или на основе мирового соглашения сделать скидку, или преобразовать его в равнозначную замену. Сюда же можно отнести право наследства.

Поскольку права Аллаха – это взаимоотношения между Всевышним и Его рабом, то верующий, нарушающий их, считается ослушником. Господь Бог по Своей воле может простить или наказать его. Право раба реализуется в отношениях между людьми. Если человек совершил зло или несправедливость, он должен покаяться в содеянном или просить у Аллаха прощения. В Судный день тот, чьи права были попраны, потребует их возмещения. Но если Всевышний Аллах сделает того человека довольным, одарив Своей милостью, то он может отказаться от возмещения прав.

3. Смешанные Права:

Некоторые права можно отнести одновременно и к правам Аллаха, и к правам раба. В некоторых из них преобладает право раба. К разряду таких прав относятся **кысас** (возмездие) и откуп. Обеспечение безопасности жизни общества является правом Аллаха, тогда как погасить гнев и злобу попечителя является правом раба, и это право преобладает над первым. Поскольку в «кысасе» (возмездии) преобладает право раба, то обладатель этого права может отказаться от возмездия и простить

преступника.⁵⁵ Также в **идда** (сроке очищения разведенной или овдовевшей женщины) присутствуют и право Аллаха, и право раба. Так, предотвращение путаницы в родословной является правом Аллаха, а сохранение рода ребенка является правом раба. И, поскольку предотвращение путаницы в родословной несет пользу всему обществу, то право Аллаха в данном случае преобладает.



55 аль-Маида 5/45; аль-Бакара, 2/178; аль-Исра, 17/33.

IV – ИМУЩЕСТВО И ЕГО ВИДЫ

А. ЗНАЧЕНИЕ ТЕРМИНА «ИМУЩЕСТВО».

Арабское слово «**мал**» (мн. число «амваль») означает «капитал», «нечто принадлежащее кому-то», «движимое и недвижимое имущество». Первоначально этим словом назывался капитал, вложенный в золото и серебро, а в дальнейшем значение этого слова стало шире, распространившись на движимое и недвижимое имущество и на все, что имеет материальную ценность. Как религиозно-правовой термин, «**мал**» означает все то, приобретение, накопление и использование чего возможно и разрешено. На основании этого, имущество должно обладать двумя свойствами:

1. Быть подходящим для приобретения и накопления. По этой причине, знания, здоровье, честь, ум и другие нравственные ценности, а также воздух, солнечный свет и тепло, лунное сияние и т.п. не обладают качествами, предъявляемыми к имуществу. Однако, если с использованием современных технологий станет возможным накопление и хранение подобного рода ценностей, в принципе, являющихся дозволенными, то в этом случае они могут стать имуществом.

2. Его использование должно быть возможным и разрешенным. Таким образом, то, что не имеет материальной ценности, например, мясо издохшего животного, испорченные или зараженные ядовитыми примесями продукты, нечто, имеющееся в количестве, не пригодном для использования, например, одно пшеничное зерно, капля воды или обрывок бумаги не могут считаться имуществом. Для того чтобы нечто стало имуществом, необходимо чтобы все люди (или хотя бы часть людей) имели в нем потребность и желали приобрести в качестве имущества.

Таким образом, все, что используется человеком для удовлетворения повседневных потребностей в еде, питье, одежде, жилье и передвижении является имуществом.

Для приобретения этого имущества люди должны трудиться и использовать другие дозволенные пути дохода. Если человек, зарабатывая имущество, переходит границы дозволенного, посягает на права других, забывая об Аллахе, Его Посланнике (*салляллаху алейхи ва саллям*) и отчете в Судный день из-за чрезмерной любви к материальному и ненасытного стремления к обогащению, то тем самым все дальше и дальше отдаляется от цели своего творения. Поэтому в исламе порицается заработок, получаемый недозволенным путем, стяжательство и невыполнение обязанностей перед исламской общиной по причине погони за материальными благами.

Б. ПОРИЦАНИЕ В ИСЛАМЕ БЕЗУДЕРЖНОЙ СТРАСТИ К НАКОПЛЕНИЮ

Всевышний Аллах создал этот мир, луну, солнце, планеты и другие небесные тела для того, чтобы люди извлекали пользу из этого. В Коране говорится: **«Он – Тот, кто сделал для вас землю покорной. Ступайте же по свету и вкушайте из Его удела, и к Нему вы явитесь после воскрешения».**⁵⁶ А в этом аяте небесные тела причислены к творениям, в которых заключена польза для людей: **«Он подчинил вам то, что на небесах и то, что на земле. Воистину в этом – знамения для людей размышляющих».**⁵⁷

Будучи занятыми своим благосостоянием и детьми, мы не должны забывать об обязанности поклонения Аллаху. В противном случае, человек понесет самый большой ущерб как в этой жизни, так и в жизни вечной. В Коране говорится: **«О те, которые уверовали! Пусть ваше имущество и ваши дети не отвлекают вас от поминания Аллаха. А те, которые поступают таким образом, окажутся потерпевшими убыток».**⁵⁸

56 аль-Мульк, 67/15.

57 аль-Джасийа, 45/13.

58 аль-Мунафикун, 63/9.

**«Воистину, ваше имущество и ваши дети являются искушением».⁵⁹
«Но нет! Человек преступает, когда ему кажется, что он ни в чем не нуждается».⁶⁰ «Страсть к преумножению увлекает вас».⁶¹**

С другой стороны, достойны похвалы те, кто зарабатывает средства дозволенным путем, выплачивает закят и расходует свое имущество на пути Аллаха. Всевышний Аллах приравнял тех, кто имеет достаток и расходует свое имущество на Его пути, к борцам за веру, пожертвовавшим своей жизнью: **«Воистину, Аллах купил у верующих их души и имущество в обмен на Рай...»⁶²**

Во многих хадисах Посланника Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) говорится об отношении человека к имуществу. В хадисе о том, каким прекрасным имуществом является чистый капитал в руках богобоязненного верующего⁶³, обращается внимание на дозволенный (халяль) заработок и честных людей. В другом хадисе истинное количество и размер имущества человека определены таким образом: *«Человек говорит: «Мое, мое имущество». Разве имеешь ты какое-либо другое имущество, кроме того, что съел, износил, надел на себя, или раздал?»⁶⁴*

Однако, исходя из приведенных аятов Корана и хадисов, не следует делать вывод, что ислам выступает против богатства и того, чтобы люди имели капитал. Несомненно, имущество, нажитое дозволенным путем, с которого выплачивался закят, и которое не стало причиной высокомерия, угнетения и унижения других, входит в категорию имущества, о котором говорится в хадисе: *«...каким прекрасным имуществом является чистый капитал в руках богобоязненного верующего»*. С другой стороны, деятельность, связанная с зарабатыванием капитала и управлением им, не должна препятствовать поклонению и повиновению Аллаху Всевышнему, являющемуся истинным хозяином этого.

59 ат-Тагабун, 64/15.

60 аль-Аляк, 96/6-7.

61 ат-Такасур, 102/1.

62 ат-Тауба, 9/111.

63 Ахмад б. Ханбал, IV, 197, 202.

64 Муслим, Зухд, 3; Тирмизи, Зухд 31.

В. ВИДЫ ИМУЩЕСТВА

1. Мутакаввим и Гайри Мутакаввим:

«**Мутакаввим**» – это фактически приобретенное имущество, а также все то, что дозволено к использованию и употреблению в пищу. К этой категории относятся движимое и недвижимое имущество; продукты питания; добыча, пойманная охотником; дрова, нарубленные лесорубом в лесу; возделанные целинные земли. В лексическом значении слово «**мутакаввим**» имеет смысл: «нечто, имеющее материальную ценность и обладающее какой-либо стоимостью».

Что же касается имущества «**гайри мутакаввим**», то к нему относится неприобретенное имущество, а также то, употребление и использование чего, кроме случаев крайней необходимости, запрещено исламом. Примером имущества «**гайри мутакаввим**» может служить непойманная рыба, недобытая дичь, неизвлеченные полезные ископаемые. Кроме того, то, употребление чего запрещено исламом, как например, алкоголь, свинина, мясо издохшего животного, не является для мусульман имуществом «**мутакаввим**» (имеющим какую-либо ценность). Перечисленное представляет ценность только для немусульман.

Действия с имуществом «мутакаввим», такие как продажа, аренда, дарение, ссуда, завещание, совместное владение и им подобные, являются действительными. Эти же действия с имуществом «гайри мутакаввим» являются недействительными.

2. Стандартное и нестандартное имущество:

Стандартным называется продаваемый в магазинах и на рынках товар, имеющий аналоги и подобие. Стандартные товары делятся на четыре категории:

- а) Товары, измеряемые в объеме (макилат): пшеница, ячмень и пр.
- б) Товары, измеряемые на вес (мевзунат): хлопок, железо, цемент и пр.

в) Товары, измеряемые по длине (мезруат): ткань, пиломатериалы и пр.

г) Товары, учитываемые поштучно (аль-ададияту аль-мутакариба): яйца, одежда и пр.

Нестандартный товар – это не имеющий аналогов и примеров среди товаров, имеющих в продаже на рынках и в магазинах.

Стандартные товары после установления их типа и свойств могут выдаваться в долг. Они могут быть выданы в виде беспроцентного займа, использоваться в виде платы при акте продажи, быть обменены на однотипный товар в равном количестве. В противном случае возможно возникновение «риба» (ростовщического процента). Например, обмен одной тонны пшеницы на полторы тонны пшеницы или выдача в долг одной тонны пшеницы с возвратом полутора тонн в рассрочку. Однако при обмене разнотипных товаров количество их может быть разным, например, обмен одной тонны пшеницы на две тонны ячменя.

Что же касается нестандартных товаров, то они не могут выдаваться в долг и не могут использоваться в качестве оплаты при акте продажи. Чтобы связать этот вид товара с каким-либо правом, прежде всего, необходимо оценить товар, исходя из его характеристик. Поскольку в данном виде товара стандарт отсутствует, должник будет хотеть то, что подешевле, а займодавец – получить то, что подороже. Поэтому между ними могут возникнуть разногласия.

3. Движимое и недвижимое имущество:

Движимое имущество – это имущество, перемещение которого с одного места на другое возможно. К этой категории относятся наличные деньги, предметы торговли, животные и транспортные средства.

Недвижимое имущество – это неперебазуемое имущество. К этой категории относится все, перемещение чего с одного места на другое не представляется возможным, например, дом или земельный участок. Расположенные на земельном участке дом, деревья, а также посеы считаются недвижимым имуществом, привязанным

к этому земельному участку. При их продаже отдельно от земельного участка, они считаются движимым имуществом.⁶⁵

4. Имущество, с точки зрения его расходования, делится на два вида:

а) Некоторые виды имущества при использовании не расходуются и сохраняют свое физическое состояние. Например, дом, магазин, земельный участок, транспортное средство, лошадь. Этот вид товаров может быть сдан в аренду или бесплатно отдан во временное пользование. Арендатор после использования его в течении определенного времени возвращает собственнику. Поскольку предметом аренды является не сама вещь как таковая, а извлечение пользы из нее, то этот принцип можно выразить следующим образом: «То, использование чего возможно с сохранением его физического состояния, может быть предметом договора аренды». Товары, не обладающие этими свойствами, но являющиеся стандартными, могут быть предметом займа.

б) Имущество, использование которого возможно лишь путем его расходования. Оно не может быть предметом аренды, например, золото, серебро, деньги, продукты питания и напитки. Часть этого имущества может быть бесплатно отдана во временное пользование, например, золотые или серебряные украшения.



65 Ибн Абидин, Реддуль-Мухтар, III, 408.

V – СОБСТВЕННОСТЬ (МУЛЬК) И ВЛАДЕНИЕ (МУЛЬКИЙЯТ)

A. ВОЗНИКНОВЕНИЕ ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ

То, чем владеет человек, называется собственностью. Владение собственностью означает правовую связь между человеком и вещью. Обретение дозволенной шариатом вещи в собственность с целью ее использования обозначается термином **«ихраз»**.

Примерами «ихраз» являются: забор воды из источника или общественного колодца; добыча дичи на охоте. В том случае, если приобретенная вещь находится в единоличной собственности обладателя, то данный вид владения собственностью называется **«ихтисас»**.

В исламе право владения собственностью не ограничивается лишь материальным аспектом. Право владения может распространяться, например, как на земельный участок, поле, дом или животное, так и на пользование чужой недвижимостью (**иртифак**), а именно: право проживания в доме, право пользования верховым животным или транспортным средством, а также право прохода через чужой земельный участок или право забора воды из чужого источника. Владение собственностью является «полным» в том случае, если сама собственность и право пользования ею принадлежат одному человеку; однако если собственность (вещь, предмет) принадлежит одному лицу, а право пользования ею дано и другим людям, то это владение является «неполным».

В Коране говорится, что истинным владельцем всего является Всевышний Аллах, и что Он дарует блага, кому пожелает. В следующих аятах говорится о том, что небо и земля, как собственность, принадлежат Аллаху: **«Аллаху принадлежит власть над небесами и землей, и Ал-**

лах способен на всякую вещь». ⁶⁶ «Аллаху принадлежит власть над небесами, землей и тем, что на них, и Он способен на всякую вещь». ⁶⁷ «Воистину, Аллаху принадлежит власть над небесами и землей. Он дарует жизнь и умерщвляет. Нет у вас кроме Аллаха ни покровителя, ни помощника». ⁶⁸ «Скажи: «Кому принадлежит то, что на небесах и на земле?» Скажи: «Аллаху!»» ⁶⁹

Всевышний Аллах одаривает из того, чем владеет, кого пожелает: просящих, работающих и тех, кто ищет дозволенные пути приобретения дохода и следует установленным законам.

Б. ПУТИ ПРИОБРЕТЕНИЯ ИМУЩЕСТВА

1. Захват (оккупация):

Захват является не только способом приобретения имущества, но и признан источником права владения. В исламе захват рассматривается только как достаточная причина для возникновения права владения движимым имуществом, так как для обладания недвижимым имуществом требуется дополнительное условие – осваивание. Осваивание осуществляется путем расчистки, полива и обработки ничейной земли. Для того чтобы стать владельцем земельного участка путем осваивания, необходимо: а) чтобы данный земельный участок раньше не был в чьей-то собственности, б) чтобы данный земельный участок не был пастбищем или частью общественного леса, принадлежащего поселению, в) чтобы данный земельный участок находился на таком отдалении от населенного пункта, чтобы до него не долетал звук голоса человека, если он крикнет с его окраины.

Исламское право не признает обретения права собственности на основании какого-либо срока владения данным имуществом. Встречающиеся в классических трудах по фикху сроки владения

66 Али Имран, 3/189.

67 аль-Маида, 5/120.

68 ат-Тауба, 9/116.

69 аль-Анам, 6/12.

имуществом, например, в течение 10, 15 и 30 лет, являются лишь юридическими решениями с точки зрения светского права.⁷⁰

2. Труд:

Даже если рассматривать действия по осваиванию земельного участка как труд, они не могут быть зачтены как плата за имущество. Например, некто, ставший обладателем земельного участка площадью 50 га в результате первичного захвата и 10-дневных работ по осваиванию, тем не менее, не будет считаться владельцем этой земли.

Ислам определил одним из путей приобретения имущества трудовую деятельность руководителя предприятия, получающего долю от прибыли компании (объединение предпринимателей для проведения экономической деятельности на основе вклада капитала – с одной стороны, и вкладываемого труда – с другой, араб. «мудараба»). В данном объединении тот, кто не использует свой капитал, получает по соглашению долю прибыли только за свой труд. В случае неудачи материальный ущерб терпит только владелец капитала, что же касается компаньона, вложившего в предприятие свой труд, то его ущерб сводится лишь к потраченным впустую усилиям. «Мудараба» также является основой исламской банковской системы.

3. Другие пути приобретения имущества:

Существует множество других путей заработка, основанных на труде и финансовых рисках. Занятие сельским хозяйством, торговлей или промышленным производством, также является дозволенным путем приобретения имущества. Алименты, наследство, садака, закят, дарение и вознаграждение также являются путями приобретения имущества, хотя и не содержат элемент труда.

70 Ибн Хумам (Ибн Кавдар), Натаиджиль-Афкар, VIII, 281.

В. ПРИОБРЕТЕНИЕ ПРАВА ВЛАДЕНИЯ ЗЕМЛЕЙ

Как уже было сказано, земля может находиться как в общественной, так и в личной собственности. Для получения земли в собственность ислам устанавливает следующие основные способы:

1. Первичный захват и осваивание:

Если для того, чтобы стать собственником бесхозного движимого имущества достаточно приобрести его дозволенным путем, то для владения землей добавлено условие ее освоения. Доказательство этого следует из Сунны. Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) сказал: *«Какая-либо вещь, ранее никому не принадлежавшая, станет принадлежать тому, кто первым завладеет ею»*.⁷¹ Передается, что слышавшие этот хадис сподвижники, разойдясь по полю, стали измерять шагами и размечать земельные участки, которыми хотели завладеть. Однако владение земельным участком без использования его в течение продолжительного времени, создающее препятствия другим в освоении этой земли, может нанести вред обществу. По этой причине, чтобы отделить тех, кто желает заниматься земледелием, от тех, кто просто оградил земельный участок, установил знаки, препятствуя таким образом доступу других владельцев, было поставлено условие осваивания земли. Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) сказал: *«Тот, кто оживит мертвую землю, станет ее обладателем. Если он вложит труд в землю, на которую не имеет права, то не получит никаких прав (на владение ею)»*.⁷²

Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) в отношении тех, кто, заняв землю, долгое время выжидает, не используя ее, сказал: *«То, что осталось от народа Ад (бесхозная земля), принадлежит Аллаху, Его посланнику и затем – вам. Тот, кто оживит (освоит) мерт-*

71 Абу Дауд, Имара 36.

72 Бухари, Харс 15; Абу Дауд, Имара 37; Тирмизи, Ахкам 38; Малик, Муватта, Акдыя 26,27; Дарими, Бюйу, 65.

*вую землю, станет ее обладателем. Если обладатель в течение трех лет не освоил землю, то после этого у него не остается прав на нее».*⁷³

2. Покупка земли:

По нормам ислама, владелец занятой и освоенной земли может продать ее другому лицу. Покупатель, выплатив стоимость земли, становится ее хозяином. Таким образом, путем покупки становится возможной и дозволенной смена собственника земли. Однако продажа земли, являющейся собственностью исламского государства, регулируется земельным законом, действующим в этом государстве. Если земледельцам, обладающим исключительно правом пользования государственной землей, будет предоставлено право ее продажи, то даже в этом случае в собственность будет передаваться только право извлечения пользы. Собственником земли по-прежнему будет государство. Если государство признает право передачи этой земли по наследству, то и в этом случае предметом наследования будет лишь право извлечения пользы. С другой стороны, если исламское государство за определенную плату передаст новому владельцу, как право извлечения пользы, так и право владения, то в этом случае «неполное владение» становится «полным».

3. Перевод земельных угодий в пастбища и лесопарки:

Право перевода земельных угодий в пастбища и лесопарки принадлежит исключительно государству. В одном из хадисов говорится: *«Никто, кроме Аллаха и Его посланника, не имеет права превращать землю в пастбище»*.⁷⁴ Таким образом, богатые и влиятельные люди не могли превращать бесхозные земельные участки в пастбища, лишая других людей возможности выпасать на них свой скот.

73 Абу Юсуф, аль-Харадж, с.70.

74 Бухари, Джихад 146; Абу Дауд, Имара 39.

4. Земли, вошедшие в состав исламского государства по мирному соглашению:

Эти земли, как и другие бесхозные земли, являются государственной собственностью. В случае необходимости эти земли могут быть розданы физическим лицам или проданы. Так, например, земельный участок «Федек» был поделен между мухаджирами и тремя неимущими сподвижниками из числа жителей Медины.⁷⁵

Ничейные земли, включенные в состав исламского государства по мирному соглашению или захваченные в результате военных действий, могут стать частной собственностью только с разрешения главы государства. Земля, выделенная государством частным лицам, в зависимости от расположения данного земельного участка, может быть обложена «ушром» или земельным налогом.⁷⁶

5. Земли, захваченные в результате военных действий:

В отношении земель, до этого принадлежащих кому-либо и присоединенных к исламскому государству, существует несколько решений: после передачи 1/5 части бесхозных земель в казну глава исламского государства может либо разделить оставшиеся земли между воинами, либо вернуть их прежним владельцам, обложив земельным налогом.⁷⁷

В соответствии с мнением имама Шафии, захваченные в результате военных действий земельные участки, представляющие ценность как сельскохозяйственные угодья, после передачи 1/5 их части в государственную казну должны быть розданы главой государства воинам в качестве трофеев. Если же воины добровольно откажутся от своих прав на эту землю, то только в этом случае она может перейти в собственность государства.⁷⁸

По мнению имама Малика, завоеванные земли не подлежат раздаче, являясь вакфом, который предназначен для пользования всех мусульман.

75 ар-Разы, ат-Тафсируль-Кабир, XXIX, 284-285.

76 Ибн Абин, Раддуль-Мухтар, III, 288.

77 ас-Сарахси, аль-Мабсут, X, 15; Аш-Шавкани, Найлюль-Автар, VIII, 16, 17.

78 Шафии, аль-Умм, III, 181.

Но если глава государства посчитает, что в раздаче этих земель будет больше пользы для общества, то может пойти по этому пути.

По мнению Ахмада бин Ханбаля, глава исламского государства обладает правом распоряжаться завоеванными землями при условии соблюдения прав мусульман. Он может передать эти земли как вакф от имени исламского общества, раздать их полностью после выделения $\frac{1}{5}$ части в государственную казну или раздать часть из них. Например, Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) использовал все эти варианты. Он раздал землю, принадлежавшую племенам Бану Курайза и Бану Надир, вернул земли Мекки прежним хозяевам и раздал часть земель Хайбара.⁷⁹

6. Принадлежность природных ресурсов:

В соответствии с исламским правом, природные ископаемые можно разделить на две категории: а) добытые полезные ископаемые и б) полезные ископаемые, находящиеся в недрах земли. Добытые полезные ископаемые, к какому бы виду они ни относились, будучи дозволенным видом товара, принадлежат тому, кто их добыл. Например, вода, взятая из источника и залитая в емкость, принадлежит тому, кто ее добыл. Таким же образом, добытые полезные ископаемые принадлежат тому, кто их добыл. Однако полезные ископаемые, обладающие плавкостью, такие как золото, серебро, железо, медь, свинец, облагаются закятом в размере $\frac{1}{5}$ части, как и в случае с военными трофеями. По мнению имама Малика, в случае, если добыча ископаемых не требовала больших затрат труда, то размер закята с них будет составлять $\frac{1}{5}$ часть, а если добыча была сопряжена с трудностями и требовала дополнительных расходов, то сумма закята будет составлять $\frac{1}{40}$.

Что касается полезных ископаемых, находящихся в недрах земли, то ни хозяин земельного участка, ни тот, кто их обнаружил, не имеют права владения ими. Муджтахиды ханафитского, маликитского и ханбалитского мазхабов считают, что право владения этими полезными ископаемы-

79 Ибн Хуммам, Натаиджиль-Афкар, VI, 32.

ми не может быть передано никому, они являются дозволенным имуществом, принадлежащим всем.

Доказательством того, что полезные ископаемые, находящиеся в недрах земли не могут быть чьей-либо собственностью, может служить следующий случай: «Передано от Абйада бин Хаммала (*радийаллаху анху*), что он, придя к Посланнику Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*), попросил передать ему месторождение соли и получил его. В тот момент, когда Абйад бин Хаммал уже хотел уходить, один из сподвижников, узнав о произошедшем, сказал: «О Посланник Аллаха! Вы как будто отдали ему источник воды». Поняв суть этой сделки, Абйад бин Хаммал отказался от того, что отдал ему Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*)».⁸⁰

В настоящее время тот, кто на основании лицензий и разрешений основал предприятие и произвел разработку месторождения, вложив в эту отрасль средства, имеет право не допускать сторонних лиц к извлечению полезных ископаемых из данного месторождения, так как в пределах установленной территории на протяжении срока действия разрешения на добычу полезных ископаемых, выданного государством, право на добычу принадлежит только обладателю данного разрешения. В данном случае обязанностью государства является получение в качестве закята 1/5 части от всех добытых ископаемых и распределение этих средств между нуждающимися. Выполнение этого условия, а также развитие добывающей отрасли, при котором создаются новые рабочие места, приносит пользу для общества. Таким же образом исламское государство может определить форму и статус использования водных ресурсов и пастбищ.



80 Абу Дауд, Имара 36; Тирмизи, Ахкам 39.



Часть вторая



ПРАВОВЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ ИСЛАМА, РЕГЛАМЕНТИРУЮЩИЕ ПОВСЕДНЕВНЫЕ ОТНОШЕНИЯ МЕЖДУ ЛЮДЬМИ

- ПОНЯТИЕ «АКТ» И СФЕРА ЕГО ОХВАТА
 - ПРЕДМЕТ АКТА
 - НЕОБХОДИМЫЕ УСЛОВИЯ АКТА
 - ВИДЫ АКТОВ
 - ПРАВО ОДНОСТОРОННЕГО РАСТОРЖЕНИЯ АКТА
 - ПРЕКРАЩЕНИЕ ДЕЙСТВИЯ АКТА
- 

ПРАВОВЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ ИСЛАМА, РЕГЛАМЕНТИРУЮЩИЕ ПОВСЕДНЕВНЫЕ ОТНОШЕНИЯ МЕЖДУ ЛЮДЬМИ

I - ПОНЯТИЕ «АКТ» И СФЕРА ЕГО ОХВАТА

В исламской правовой системе (**фикх**) понятие «акта» подразумевает два значения: общее и специальное. В общем значении, «акт» включает в себя все виды владения и обязательств, которые представляют цель стремления человека. В этом смысле «акт» может иметь место как в результате одностороннего (например, пожертвование имущества в качестве вакфа, отказ от претензий, развод или клятва), так и в результате двустороннего волеизъявления, например, продажа, аренда, передача полномочий или залог.

В специальном значении, «акт» состоит во взаимном принятии обязательств сторонами в дозволенной религией форме, касающихся того, в отношении чего имеется предложение и согласие. Например, один человек говорит другому: «Я продаю тебе этот товар по такой-то цене». Это является «предложением». Слова «покупаю» или «согласен», сказанные в ответ покупателем, являются «согласием». Если участники акта являются дееспособными, то акт достигает результата. Этим результатом является переход права собственности к покупателю и приобретение продавцом права на получение стоимости товара, ставшей долгом покупателя.

A. ОГРАНИЧЕНИЯ ВИДОВ АКТОВ

Упоминаются ли в Коране и хадисах виды актов, с которыми человек может столкнуться в своей жизни? Что является основой

в актах — «запретность» или «дозволенность»? В этом разделе мы постараемся ответить на эти вопросы.

1. Мнение, ограничивающее виды актов рамками аятов Корана и хадисами:

По мнению некоторых факихов, главным принципом в актах является «запретность». Виды актов ограничены тем, что определено аятами, хадисами и иджма, поэтому запрещено заключать те виды договоров, которые не упоминаются в канонических текстах. Поскольку ислам упорядочивает всю жизнь человека в целом и повседневные взаимоотношения — в частности, то заключение какого-либо акта, не опирающегося на доказательство из шариата или установленные правовые основы, является отступлением от религии. А значит, нет необходимости совершать акты подобного рода.

Это мнение имеет доказательство из сунны. Посланник Аллаха (*саллялаху алейхи ва саллям*) сказал: *«Если кто-нибудь внесет в это наше дело то, что не имеет к нему отношения, это будет отвергнуто»*.⁸¹ *«Что происходит с некоторыми (людьми)? Они выдвигают условия, которых нет в Книге Аллаха. Любое условие, которого нет в Книге Аллаха, является ложным, даже если этих условий будет сто. Книга Аллаха является самой правильной, а условия, установленные Аллахом, — самыми надежными»*.⁸²

Таким образом, действительными являются следующие виды актов, упомянутые в аятах Корана и хадисах: бракосочетание, продажа, аренда, продажа по предоплате и компания (коммерческая организация). Те акты, которые не упомянуты в канонических текстах, являются недействительными, как и акты, противоречащие каноническим текстам. В качестве примера можно привести акт бракосочетания верующего мужчины с женщиной-язычницей или торговые операции, связанные с ссудным процентом. Аллах Всевышний говорит в Коране: **«Не женитесь на язычницах, пока**

81 Бухари, Бюйу, 60, Итисам, 20, Сулх, 5; Муслим, Акдийа, 17, 18.

82 Бухари, Бюйу 67, 73; Муслим, Итк 6, 8; Абу Дауд, Итк 2; Тирмизи, Васайа 7; Насаи, Бюйу 85.

они не уверуют». ⁸³ «Аллах разрешил торговлю и запретил лихоимство». ⁸⁴

2. Мнение, согласно которому акты относятся к обычаям:

По мнению большинства муджтахидов, приоритетным принципом при оценке актов является дозволенность. При отсутствии запрета в Коране, Сунне или иджма заключение о любых видах актов, а также внесение дополнительных условий в эти акты, является возможным и дозволенным. Упоминание этих видов актов в канонических текстах не является необходимым условием. Любое соглашение сторон по какому-либо вопросу является актом. Все договора, кроме тех, которые запрещены, должны выполняться. Доказательством этого служат следующие аяты: **«О те, которые уверовали! Будьте верны обязательствам. Вам дозволен скот, кроме того, о котором вам будет возведено, и кроме добычи, на которую вы осмелились охотиться в ихраме».** ⁸⁵ **«И будьте верны своим обещаниям, ибо за обещания вас призовут к ответу».** ⁸⁶

На этом основании любой акт, не запрещенный исламом, является дозволенным, и стороны обязаны выполнять условия договора. Условия, связанные с выполнением акта, обязательны для верующих. Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) сказал: *«Мусульмане следуют условиям, установленным между ними».* ⁸⁷ Тирмизи и Хаким передали данный хадис со следующим дополнением: *«...Кроме условий, делающих запретное разрешенным, а разрешенное – запретным».* Следовательно, условия, устанавливаемые в актах, не должны запрещать дозволенное и разрешать запретное.

Ограничение видов актов только упомянутыми в аятах Корана и хадисах и признание всех иных видов актов недействительными приведет к неизбежным трудностям в социальных, торгово-экономических и деловых отношениях. Данная ситуация будет на пользу, прежде всего, немусульманам, пользующимся несравнимо большей свободой в отно-

⁸³ аль-Бакара, 2/221.

⁸⁴ аль-Бакара, 2/275.

⁸⁵ аль-Маида, 5/1.

⁸⁶ аль-Исра, 17/34.

⁸⁷ Бухари, Иджаре 14; Абу Дауд, Акдые 12.

шении заключаемых актов. Аяты и хадисы об облегчении в религии и неутяжелении ее вносят в этот вопрос необходимую гибкость.

Б. ЭЛЕМЕНТЫ АКТА

Для совершения какого-либо акта необходимо наличие предложения, согласия, предмета акта и договаривающихся сторон.

1. Предложение и согласие:

«Предложение» и «согласие» являются «руками» акта. «Руки» означает «базис, основа», т.е. это основная, неотъемлемая часть какого-либо действия, без которого оно будет считаться недействительным.

По мнению последователей ханафитского мазхаба, слова, действия и поведение одной из сторон, указывающие на согласие (риза), например, на продажу, является предложением, а принятие условий второй стороной (кабул) – согласием. Например, при акте купли-продажи первое волеизъявление продавца или покупателя является предложением, а ответ второй стороны – согласием.

2. Договаривающиеся стороны:

Основой акта является наличие сторон. Одна из сторон является предлагающей, а другая – принимающей. По требованиям исламского права, для действительности некоторых актов необходимо обладание дееспособностью. В акте купли-продажи или в акте бракосочетания условием дееспособности является психическая полноценность и достижение возраста половой зрелости (булуг) (для девочек – 9-12, для мальчиков – 12-15 лет), а при вступлении во владение имуществом необходимо достижение полного совершеннолетия (примерно 18 лет).

В исламе для установления некоторых видов обязательств достаточно волеизъявления одной стороны. Это не столько соглашение, сколько принятие на себя определенных обязательств и ответственности без согласия другой стороны. Понятие «акт», поми-

мо таких договоров, как продажа, аренда и ссуда, возникающих при двустороннем волеизъявлении, включает также обязательства, являющиеся результатом одностороннего волеизъявления, например, вакф, адак, клятва.

3. Акты, возникшие в результате одностороннего волеизъявления:

В исламе есть разные виды обязанностей, принимаемых человеком в одностороннем порядке. Ниже приводятся некоторые из них.

а) Вакф (фонд): пожертвованное имущество, используемое на благие цели ради Аллаха. Например, строительство мечетей, школ, больниц с последующей передачей их в вакф. Прибыль вакфа расходуется исключительно на те цели, которые указаны в его уставе.

б) Отказ от прав: например, отказ заимодавца от получения долга с должника. Обязательства по отказу от своих прав возникают независимо от согласия должника. Однако должник обладает правом отказа от прощения ему долга. Отказ от своих прав подразумевает передачу некоторого имущества в собственность другому лицу, однако невозможно заставить человека против его воли принять что-либо в собственность. В соответствии с мнением маликитского мазхаба, отказ от собственных прав возможен только при согласии должника, так как это равносильно подарку или садака, при передаче которых условием является согласие одариваемого.

в) Завещание: распоряжение человека относительно принадлежащего ему имущества на случай смерти. Завещание является обязательством, возникающим в результате одностороннего волеизъявления завещателя. Однако, по мнению ханафитского мазхаба, это обязательство станет недействительным, если наследник откажется от наследства. С другой стороны, существует общее мнение ученых, что завещание не является обязывающим актом. То есть, завещатель в любой момент может изменить или аннулировать завещание, так как оно вступит в силу только после его смерти.

г) Клятва: торжественное обещание выполнения или невыполнения чего-либо, например обещание: «Клянусь Аллахом, я буду обучать

этого ученика». С точки зрения религии, соблюдение клятвы является обязательным. В противном случае, клятва считается нарушенной и требует искупления.

д) Поручительство: принятие на себя обязательств по долгам другого лица. В соответствии с определением, данным учеными ханафитского мазхаба, поручительство – это принятие на себя выплаты долга должника в срок, установленный кредитором для его выплаты.

По мнению имамов Абу Юсуфа, Шафии, Малика и ученых ханбалитского мазхаба, акт принятия на себя обязательств по долгам состоит из предложения.

По мнению имамов Абу Ханифы и Мухаммада аш-Шейбани, ruknamи этого акта являются предложение поручителя и согласие должника.

е) Награда: означает принятие на себя обязательств по выплате определенной суммы или вознаграждения за выполненную работу. Выплата награды не относится к обязывающим актам. То есть, человек обещавший выплату вознаграждения, может в одностороннем порядке отказать от своего обещания, не спрашивая согласия противоположной стороны. Однако соблюдение верующим данного слова является одной из основ исламской нравственности. Примером такого вида актов могут служить, например, обещание выплатить вознаграждение нашедшему потерянную вещь; отправить в хадж выучившего весь Коран наизусть; землекопу, если он дойдет до водоносного слоя; ученику, успешно сдавшему экзамены; врачу – за исцеление больного.



II - ПРЕДМЕТ АКТА

Предмет акта – это то, в отношении чего происходит акт. Например, предметом акта продажи является товар; предметом акта аренды – извлекаемая из этого польза; в акте бракосочетания предметом будет совместная жизнь супругов; в акте передачи вещи на хранение – сохранение имущества. В исламе некоторые вещи не могут быть предметом акта. Например, запрещена продажа спиртных напитков или брак между молочными родственниками. Поэтому предмет акта должен отвечать определенным условиям.

Условия соответствия предмету акта:

1. Реальное существование предмета акта:

Заключение акта о чем-либо несуществующем будет недействительным. Например, запрещена продажа сельскохозяйственных продуктов, которые еще не выросли; неродившегося животного, еще находящегося в утробе матери, или молока, еще не выдоенного из вымени животного, поскольку существует вероятность, что урожай не будет собран, детеныш животного родится мертвым, а количество ненадоенного молока невозможно заранее точно установить. Во всех этих случаях из-за неопределенности в отношении предмета акта существует риск обмана.

Запрет на продажу несуществующего товара подтвержден хадисами. Основной принцип в отношении этого выражает следующий хадис: «Хаким бин Хизам (*радыйаллаху анху*) спросил Посланника Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*): «Если кто-то, придя ко мне, попросит продать ему товар, которого у меня нет, а я, отправившись на базар и купив этот товар, продам ему, то какое заключение можно сделать

*относительно такой торговли?» Посланник Аллаха (салляллаху алейхи ва саллям) ответил: «Не продавай то, чего у тебя нет».*⁸⁸

Посланник Аллаха (салляллаху алейхи ва саллям) также запретил продажу незрелых и еще не ставших пригодными к употреблению фруктов и другой сельскохозяйственной продукции.⁸⁹ В продолжении этого хадиса причина запрета объясняется следующим образом: *«Если Всевышний Аллах не даст фруктов, тогда взамен на что ты получишь деньги своего брата?»*⁹⁰

2. Предмет акта должен быть дозволенным:

Предмет акта, с точки зрения шариата, должен иметь качества, допускающие возникновение результата акта. Условием этого является наличие у товара материальной ценности и владельца. В противном случае акт будет недействительным. Например, продажа, дарение, пожертвование в виде вакфа или завещание того, что товаром не является, например, мясо издохшего животного, спиртные напитки или кровь, не будет иметь никаких правовых результатов, так как передача в собственность того, что не является товаром, будет недействительной.

В отличие от мнения имама Абу Ханифы и имама Малика, имам Шафии и последователи ханбалитского мазхаба считают разрешенной продажу молока кормящей грудью женщины, так как в этом есть необходимость. Также по мнению ученых ханбалитского мазхаба, в случае необходимости разрешена продажа человеческих органов, например, глаза или части кожного покрова. На этом основании является разрешенной и продажа крови, используемой при проведении хирургических операций.

3. Передача предмета акта должна быть возможной:

Одна из сторон, заключающих акт, должна иметь возможность передачи предмета акта другой стороне. В противном случае, не-

88 Абу Дауд, Бюйу 68; Тирмизи, Бюйу 19; Насаи, Бюйу 60; Ибн Маджа, Тиджарат 20.

89 Бухари, Закят 50, Бюйу 85, 87; Муслим, Бюйу 49, 56, 82.

90 Бухари, Бюйу 87, 93; Муслим, Мусакат 15, 16; Насаи, Бюйу 29.

смотря на то, что предмет акта существует или находится во владении одной из сторон, акт будет считаться недействительным. Например, продажа, сдача в аренду, передача под залог, дарение или пожертвование в виде вакфа угнанного автомобиля будет недействительным. Также запрещена продажа, дарение и аренда непойманной птицы, рыбы, дичи или имущества, захваченного грабителями, или дома, находящегося на оккупированной врагом территории, так как одна из сторон, заключающая акт, не имеет возможности передать это имущество другой стороне. Всевышний Аллах сказал в Коране: **«О те, которые уверовали! Будьте верны обязательствам»**,⁹¹ однако другим аятom: **«Аллах не возлагает на человека сверх его возможностей»**⁹² было внесено соответствующее ограничение.

4. Предмет акта должен быть известен сторонам:

Обе стороны должны быть осведомлены о предмете акта настолько, чтобы предотвратить возникновение разногласий, так как Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) запретил продажу того, что является **«гарар»**. «Гарар» – нечто, имеющее неизвестную скрытую сторону, что может спровоцировать хитрость и обман в сделках.⁹³

Гарар – это продажа, сопряженная с большим риском, чем просто неизвестность или неопределенность. Например, в купле-продаже потерявшегося животного или угнанного автомобиля, все детали и признаки которых хорошо известны, неизвестность отсутствует, однако существует риск неполучения их новым владельцем. Вкратце, в **«гараре»** заключена неизвестность, однако, если неизвестность отсутствует, то он содержит в себе риск.

Предмет акта становится известным благодаря определенным признакам или при непосредственном осмотре. Осмотр должен осуществляться во время заключения акта или непосредственно перед ним. В

91 аль-Маида, 5/1.

92 аль-Бакара, 2/286.

93 Муслим, Бюйу 4; Абу Дауд, Бюйу 24, 25; Тирмизи, Бюйу 17; Насаи, Бюйу 27.

стандартных товарах осмотр образца идентичен осмотру всего товара. В данном случае можно заключить акт, даже не видя образца, если характеристики товара представлены в достаточной мере и не вызывают разногласий. Это означает, что вид, качество, сорт и количество товара должны быть ясно определены, например, таким образом предоставленная полная информации о продаваемом автомобиле: «новая машина, без пробега, такой-то марки, такая-то модель, такого-то цвета».

Если неопределенность такова, что ведет к разногласию, то, по мнению ханафитского мазхаба, акт является нарушенным, а по мнению трех других мазхабов, – неправильным. Например, неустановление срока оплаты при продаже товара с отсрочкой платежа является крупным упущением, способным привести к серьезным разногласиям. Однако несущественные моменты неопределенности, воспринимаемые людьми снисходительно, не могут повредить акту. Например, неопределенность в отношении того, где будет передан товар – дома или в магазине.

5. Предмет акта не должен быть нечистым:

По мнению мазхаба имама Абу Ханифы, то, что является запрещенным, например, спиртное, свинина, мертвечина, кровь и им подобное, является нечистым, и продажа этого запрещена. Доказательством этому служит следующий хадис: «Джабир бин Абдуллах (*радыйаллаху анху*) передал слова Посланника Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*), сказанные им при завоевании Мекки: «Воистину Аллах и Его Посланник запретили продажу спиртного, мяса издохших животных, свинины и идолов». ⁹⁴ Хадис, переданный от Ибн Аббаса (*радыйаллаху анху*), является основополагающим принципом в этом вопросе: «Воистину Аллах, запретив какому-либо народу употреблять что-либо в пищу, запретил также и продажу этого». ⁹⁵

С другой стороны, по мнению ханафитского мазхаба, наряду с тем, что свиная щетина и выделанная кожа умершего животного и являются нечистыми, но, в случае необходимости, их продажа разрешена. Также

94 Бухари, Бюйу 24, 103, 105, 112, Саят 73; Муслим, Ашриба 83.

95 Абу Дауд, Бюйу 64.

разрешена продажа диких животных, а также некоторых нечистых веществ, которые могут быть использованы каким-то образом, исключая их прием в пищу. Примером этого может служить продажа собак для охраны или охоты, змей – для использования их яда в изготовлении лекарств, а также масла с упавшей в него мышью или спирта для непищевых нужд.

В этом для ханафитов основополагающим является следующий принцип: «то, что, с точки зрения ислама, дозволено к употреблению в пищу или использованию, является разрешенным для продажи». Так как вещи созданы для того, чтобы люди извлекали из них пользу, то в основе вещей заложена дозволенность. Аллах Всевышний сказал в Коране: **«Он – Тот, Кто сотворил для вас все, что на земле».**⁹⁶ **«Он подчинил вам то, что на небесах, и то, что на земле. Воистину в этом – знамения для людей размышляющих».**⁹⁷

По мнению большинства муджтахидов, продажа нечистых вещей или того, куда попали нечистоты, даже если это возможно использовать в других целях, является запрещенной.



96 аль-Бакара, 2/29.

97 аль-Джасия, 45/13.

III — НЕОБХОДИМЫЕ УСЛОВИЯ АКТА

Рукны и шарты (условия) являются основными составляющими акта. Рукн – это главная часть, составляющая основу, от которой зависит существование других частей. Например, руку' (поясной поклон) составляет «рукн» намаза, так как является его неотъемлемой частью. Также «предложение» и «согласие» составляют «рукны акта», потому что являются его частями.

Шарт (условие) – это то, от чего зависит существование чего-либо, но при этом не является его частью. Например, малое омовение (вуду) является условием намаза, но не является элементом намаза.

Виды условий:

С точки зрения источника, шарты делятся на два вида. Первый – это условия, установленные исламом, называемые «шариатскими условиями». Второй – это правовые обязательства, установленные самими людьми, называемые «искусственными условиями». Далее мы подробно расскажем об этих видах условий.

А. УСЛОВИЯ, УСТАНОВЛЕННЫЕ ИСЛАМОМ (шариатские условия)

Это условия, установленные аятами Корана или хадисами и имеющие отношение, как к поклонению, так и к взаимоотношениям между людьми. Это условия, выполнение которых является необходимым, например, наличие правомочий у заключающего акт; наличие свидетелей при бракосочетании; совершение вуду, очищение от нечистоты, закрытие аурата, направление в сторону киблы и

наступление времени намаза – для выполняющего намаз. Это шариатские условия, установленные аятами Корана и хадисами.

Б. УСЛОВИЯ, УСТАНОВЛИВАЕМЫЕ САМИМИ ЛЮДЬМИ

Мусульмане, заключая различные договора друг с другом или с немусульманами, в зависимости от особенностей сделки, могут вносить определенные поправки и условия. Эти условия, устанавливаемые людьми, можно назвать «особыми условиями». При заключении договоров необходимо следовать этим «особым условиям», установленным сторонами, до тех пор пока они не противоречат исламу. В этом случае, так как условия, установленные исламом, носят всеобщий характер, необходимо следовать им. Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) сказал: *«Мусульмане следуют установленным между собой условиям. Однако исключением являются условия, делающие запретное дозволенным и дозволенное – запретным»*.⁹⁸

Условия, устанавливаемые людьми, в свою очередь, делятся на три вида: **действительные, недействительные и запрещенные.**

1. Действительные условия:

Условия, соблюдение которых сторонами является обязательным. Это те условия, которые соответствуют обязательным положениям акта или гарантируют выполнение акта, а также условия, установленные исламом или сложившимися традициями.

В качестве примера действительных условий, соответствующих обязательным положениям акта, можно привести следующие: условие удержания товара до получения продавцом его полной стоимости или условие получения товара покупателем. Даже если эти условия не будут оговорены сторонами, согласно исламскому праву, они должны соблюдаться.

98 Бухари, Иджара, 14, 50; Тирмизи, Ахкам 17; Абу Дауд, Акдийа 12.

Требование продавца к покупателю о предоставлении поручителя или залога при продаже с отсрочкой платежа является условием, дающим гарантии выполнения договора.

Условия, установленные исламом для различных видов актов, – это условия, о которых есть разъяснение в аятах Корана и хадисах. Например, условия одностороннего или двустороннего расторжения акта при совершении торговых сделок.

В качестве примера условий, установленных сложившимися традициями, можно назвать условие ремонта бытовой техники или автомобиля в течение гарантийного срока в случае их поломки или условие доставки купленного товара на дом покупателю.

2. Недействительные условия:

Условия, не обладающие хотя бы одним из четырех свойств, присущих действительным условиям, а также условия, предоставляющие одной из сторон большую выгоду, относятся к недействительным условиям. Исходя из этого, недействительными являются условия, не подкрепляющие основные положения акта или являющиеся недозволенными с точки зрения религии, а также противоречащие обычаю. Например, продажа кем-либо дома с условием бесплатного проживания продавца в нем еще в течении месяца; продажа земли с условием использования ее прежним хозяином в сельскохозяйственных целях еще в течении года; продажа одежды с условием носки ее продавцом еще в течении недели. Все подобные акты являются недействительными, так как они, помимо получения стоимости продаваемого имущества, обеспечивают продавцу дополнительную выгоду. И, поскольку в данном акте продажи не имеется эквивалента этой дополнительной выгоды, она приобретает свойства «риба» (ростовщического процента). Так как понятие «риба» означает незаконный излишек при денежных расчетах, то акт продажи, к которому примешана «риба» (ростовщический процент), является недействительным.

3. Запрещенные условия:

Это условия, выходящие за рамки действительных условий, в которых нет пользы ни сторонам акта, ни кому-то другому, а даже наоборот, — причиняющие вред одной из сторон. Это условия, являющиеся бессмысленными и ограничивающими право собственности. Например, условие не продавать никому другому приобретаемый товар, приобретение чего-либо с условием не дарить и не сдавать это в аренду, продажа автомобиля кому-либо с условием не возить на нем конкретного человека.

Акты, заключенные с этими условиями, считаются действительными, но эти условия не принимаются во внимание. Вне зависимости от того, относится этот акт к сделкам купли-продажи или нет (бракосочетание, дарение и т.д.), результат остается неизменным.



IV – ВИДЫ АКТОВ

А. ДЕЙСТВИТЕЛЬНЫЕ И НЕДЕЙСТВИТЕЛЬНЫЕ АКТЫ

1. Действительный акт:

Это акты, не имеющие каких-либо недостатков в «рукнах» и «шартах». В эту категорию входят акты, в которых присутствуют все основные элементы: предложение, согласие, стороны, участвующие в акте, и предмет акта. Например, акт продажи за наличный расчет или с отсрочкой платежа, осуществляемый человеком, умственно полноценным и достигшим совершеннолетия. Последователи ханафитского мазхаба характеризуют этот вид актов, как «дозволенные с точки зрения основ и свойств». Действительный акт сразу приводит к результату. Например, если при продаже правомочным человеком какого-либо товара в акте не будет предусмотрено право возврата товара, то после предложения и согласия покупатель обретает право владения купленным товаром, а продавец получает право владения деньгами, которыми этот товар был оплачен.

2. Недействительный акт:

Это акт, в котором отсутствует один из «рукнов» или «шартов». Например, продажа спиртного, свинины, крови, мертвечины или продажа, совершенная человеком, не имеющим на это права.

3. Нежелательные акты:

Некоторые акты, несмотря на отсутствие каких-либо недостатков в «рукнах», «шартах» или характеристиках, могут быть запрещены по какой-либо иной причине. Ханафиты рассматривают данные акты как нежелательные, тогда как большинство муджтахидов других мазхабов считают эти акты запрещенными.

а) Создание искусственного ажиотажа: происходит путем вмешательства в ход торговли человека, не являющегося настоящим покупателем, с целью повышения цены и побуждения покупателей к приобретению товара. Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) сказал: *«Не вмешивайтесь в торговлю для того, чтобы разжечь в покупателе желание»*.⁹⁹ По мнению ханафитского мазхаба, если в данной ситуации стоимость товара превысит его истинную стоимость, то акт будет нежелательным.

б) Скупка товара на подъезде к городу: скупка перекупщиками на подъезде к городу товаров, доставляемых из деревень и других мест. В данном случае речь идет о препятствовании производителю в получении информации о рыночной стоимости товара, скупке перекупщиками товара по заниженной цене, контроле над продажей товаров на рынке по завышенным ценам или попадании товара на черный рынок.

В одном из хадисов говорится: *«Посланник Аллаха (салляллаху алейхи ва саллям) запретил встречать в пути селян, то есть перекупку их грузов до того, как они достигнут рынка»*.¹⁰⁰ По мнению ханафитов, если такое посредничество между производителем и потребителем несет вред обществу, то оно является «тахриман макрух» (нежелательным действием, близким к «хараму»). Если же оно не становится причиной искусственного завышения цен, то тогда нет никаких препятствий к этому.

в) Продажа жителем города товара, принадлежащего селянину: запрещено городскому жителю складировать, а затем продавать горожанам продукты, принадлежащие сельскому жителю, выступая в качестве посредника. В хадисе, переданном Тавусом от Ибн Аббаса (*радыйалла-*

⁹⁹ Бухари, Буйу 58, 64, 70, Шурут 8; Муслим, Никях 8.

¹⁰⁰ Бухари, Буйу 59; Ибн Маджа, Тиджарат 25.

ху анху), говорится: «Посланник Аллаха запретил городским жителям быть посредниками приезжих из-за пределов города. Тавус спросил у Ибн Аббаса о форме такой торговли, на что Ибн Аббас ответил: «Городской житель не может торговать в качестве посредника».¹⁰¹ В другом хадисе, переданном от Анаса (радыйаллаху анху), говорится, что такая торговля запрещена, даже если деревенский производитель будет отцом, а городской посредник будет его сыном.¹⁰²

По мнению ханафитского мазхаба, посредничество является «макрух» (нежелательным), если несет вред жителям той местности, в противном же случае нет никаких препятствий для этого.

г) Торговля во время пятничного намаза: те, для кого совершение пятничной молитвы обязательно, должны направиться на намаз, оставив все свои дела. Таким образом, если во время пятничной молитвы человек, пропустив ее, совершит какую-либо сделку, она будет действительной, но, вместе с тем, – нежелательной (макрух). По мнению шафитского мазхаба, такой акт будет запрещенным (харам), так как в Коране говорится: **«О те, которые уверовали! Когда призывают на намаз в пятничный день, то устремляйтесь к поминанию Аллаха и оставьте торговлю».**¹⁰³ По мнению ханбалитов, акты, заключенные в это время являются недействительными. Согласно приоритетному мнению ученых маликитского мазхаба, такой акт должен быть расторгнут.

По мнению ханафитов, время пятничного намаза наступает с момента чтения первого азана. По мнению большинства муджтахидов, время пятничной молитвы наступает в момент, когда имам поднимается на минбар, и заканчивается вместе с окончанием намаза.

Б. ВИДЫ ДЕЙСТВИТЕЛЬНЫХ АКТОВ

По мнению ханафитского и маликитского мазхабов, акты делятся на те, которые сразу вступают в силу, и те, вступление в силу которых связано с разрешением.

101 Бухари, Бюйу 72.

102 Муслим, Бюйу 21; Абу Дауд, Бюйу 45.

103 аль-Джума 62/9.

1. Акты, сразу вступающие в силу (нафиз):

Акты, заключенные правомочным лицом с соблюдением всех «рукнов» и «шартов», могут сразу вступить в силу. Например, какой-либо акт, совершенный совершеннолетним, находящимся в здравом разуме человеком.

2. Акты, связанные с разрешением другого лица (мавкуф):

Акты, вступление в действие которых связано с разрешением другого лица, называются актами «мавкуф». Эти акты возникают в связи с недостатком прав собственности или распоряжения. Право заключения акта должно принадлежать собственнику или представителю собственника, и в предмете акта не должны присутствовать права других людей, например, арендатора или человека, взявшего какую-либо вещь в залог. Поэтому акт, заключенный человеком, не являющимся собственником имущества или представителем собственника, а также акт, заключенный в отношении имущества, сданного в аренду или находящегося в залоге, будет считаться «мавкуф» и не приобретет законной силы до получения разрешения от собственника прав.¹⁰⁴

В. АКТЫ, УПОМЯНУТЫЕ В КАНОНИЧЕСКИХ ТЕКСТАХ ИЛИ ЗАКРЕПЛЕННЫЕ ОБЫЧАЯМИ

1. Акты, упомянутые в аятах Корана или хадисах:

Это акты, названия, рукны и шарты которых определены божественными откровениями (вахий) и Сунной. К таким актам относятся: продажа, аренда, дарение, залог, поручительство, передача полномочий, долг, мирное соглашение, бракосочетание и завещание.

104 Зухайли, аль-Фикхуль-Ислам ива-Адиллятуху, IV, 241.

2. Акты, закрепленные обычаями:

Это акты, не упоминаемые ни в Коране, ни в Сунне, а появившиеся в обществе в силу их необходимости, но не противоречащие каноническим текстам. Развитие общества, появление новых форм производства, потребления и услуг принесли с собой новые виды соглашений. Например, выполнение работ под заказ конечного потребителя (истисна); акт субаренды; новые виды договоров займа и долговых гарантий; различные виды компаний, выдающих концессии на разведку нефти и полезных ископаемых; объявления в газетах и журналах; рекламные и информационные договора.

Как уже было сказано, по мнению большинства муджтахидов, можно применять новые виды актов с условием, что они не будут противоречить каноническим текстам. В этом вопросе последователи ханбалитского мазхаба являются сторонниками широких свобод. Что же касается ханафитского, шафиитского и маликитского мазхабов, то, по их мнению, новые виды актов могут приниматься на основании «кыяса», «истихсана», «урфа», «маслахата» и других доказательств.



V – ПРАВО ОДНОСТОРОННЕГО РАСТОРЖЕНИЯ АКТА

А. ПРАВО ОДНОСТОРОННЕГО РАСТОРЖЕНИЯ АКТА, ЯВЛЯЮЩЕЕСЯ УСЛОВИЕМ (ШАРТОМ)

1. Общая информация:

Это право одной или обеих сторон, заключающих акт, на одностороннее расторжения акта в течение определенного времени. Например, когда покупатель говорит продавцу: «Я покупаю эту вещь с правом возврата в течение одного или трех дней».

Условие возврата товара основано на доказательстве из Сунны. Хаббан бин Мунаккыз (*радыйаллаху анху*) был обманут при торговой сделке. Его родные и близкие, желая защитить его, обратились к Посланнику Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*). В связи с этим, Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) посоветовал Хаббану: «При совершении покупок говори: «У меня есть право возврата товара в течение трех дней».¹⁰⁵

Условие возврата товара применимо только для актов, возлагающих обязательства на одну или обе стороны. Например, акт продажи, аренды, договор о совместном ведении сельского хозяйства, уходе за садом за определенную часть урожая, договор доверительного финансирования, поручительство и индоссирование. В таких актах, как, например, агентский договор, бесплатное предоставление во временное пользование, передача имущества на хранение,

¹⁰⁵ Бухари, Бюйу 48; Муслим, Бюйу 48; Абу Дауд, Бюйу 66.

дарение и завещание, нет необходимости в закреплении условия одностороннего расторжения, так как эти виды актов не являются обязывающими для сторон. В данном случае недовольная сторона имеет право расторгнуть акт в одностороннем порядке. В актах, не подлежащих аннулированию и являющихся обязывающими, таких как акт бракосочетания, развод и развод за вознаграждение, постановка условия на право одностороннего расторжения акта будет недействительной.

2. Срок действия условия на право одностороннего расторжения акта:

В соответствии с мнением большинства муджтахидов, за исключением последователей маликитского мазхаба, срок действия права одностороннего расторжения акта должен быть определен. Если в акте вообще не сказано о сроке, или срок не ограничен, то, по мнению ханафитского, шафиитского и ханбалитского мазхабов, этот акт будет недействительным. По мазхабу имама Малика, если срок не установлен, то судья определяет его, исходя из обычной практики. Однако если срок будет очень долгим или его формулировка будет содержать элемент неопределенности, как, например, «до того, как пойдет дождь», то в этом случае акт будет недействительным.¹⁰⁶

По мнению Абу Ханифы, Зуфара и имама Шафии, срок на право одностороннего расторжения акта составляет три дня. Доказательством является вышеприведенный хадис от Хаббана. Таким образом, одностороннее право на расторжение акта было узаконено для того, чтобы уберечь людей от обмана. В общем, трех дней вполне достаточно для того, чтобы человек смог разобраться, не обманут ли он при приобретении товара. Если срок будет установлен больше, чем три дня, то, по мнению имама Абу Ханифы, акт будет считаться недействительным. Однако если до истечения трехдневного срока это условие будет аннулировано, или

106 аль-Касани, Бадайнус-Санайи фи Тартиби Шарайи V, 174; Ибн Абидин, Раддуль-Мухтар, IV, 49, 50; Ширази, аль-Мухаззаб, I, 259; Ибн Кудам, аль-Мугни, III, 589; Ибн Рушд, Бидайатуль-Муджтахид, II, 208.

срок будет определен, то акт продажи станет действительным, так как имевшая место неопределенность будет устранена.¹⁰⁷

По мнению Абу Юсуфа, имама Мухаммада и ученых ханбалитского мазхаба, срок действия условия на право одностороннего расторжения акта определяется сторонами, так как целью установления данного срока является предоставление времени на размышление и проведение необходимой экспертизы товара. Для всего этого трех дней может быть недостаточно. Исходя из этого мнения, трехдневный срок, о котором говорится в хадисе Хаббана, является не ограничением, а лишь примером.

Положения, аннулирующие право одностороннего расторжения акта, являющегося условием, следующие:

а) Прямое аннулирование: обладатель права заявляет: «Я аннулировал свое право одностороннего расторжения акта» или «я принимаю акт продажи». Также, если обладатель права скажет: «Я расторгаю (или отменяю) акт», то и в этом случае право на одностороннее расторжение акта будет аннулировано.¹⁰⁸

б) Косвенное аннулирование: обладатель права совершает действие, указывающее на его согласие со сделкой. Например, если покупатель перепродаст купленный товар, отдает его в залог или подарит, то его право на возврат товара будет аннулировано, так как все эти действия указывают на согласие с предыдущим актом продажи.¹⁰⁹

в) Автоматическое аннулирование: в следующих случаях право на одностороннее расторжение акта, являющегося условием, аннулируется само по себе: окончание срока; смерть человека, поставившего это условие; сумасшествие; вероотступничество; уничтожение товара, проданного в период действия условия, или приход его в негодность.¹¹⁰

107 ас-Сарахси, аль-Мабсут, XIII, 40; аль-Касани, Бадаиус-Санайи фи Тартиби Шарайи V, 174; Ибнуль-Хумам, Фатхуль-Кадир, V, 110; аз-Зухайли, аль-Фикхуль-Ислами ва Адиллятху, IV, 256.

108 аль-Касани, Бадаиус-Санайи фи Тартиби Шарайи V, 267, 271.

109 аль-Касани, Бадаиус-Санайи фи Тартиби Шарайи V, 267, 272.

110 ас-Сарахси, аль-Мабсут, XII, 42, 44; аль-Касани, Бадаиус-Санайи фи Тартиби Шарайи V, 267, 271; Ибнуль-Хумам, Фатхуль-Кадир, IV, 395; Ибн Кудам, аль-Мугни, III, 588; Ибн Рушд, Бидайятуль-Муджтахид, II, 209.

Б. ПРАВО ОДНОСТОРОННЕГО РАСТОРЖЕНИЯ АКТА ПРИ ОСМОТРЕ ТОВАРА

1. Общая информация:

Если кто-то заключит договор о покупке товара, не видя его, то при осмотре товара покупатель получает право одностороннего расторжения акта. Покупатель, увидев товар, может расторгнуть договор или совершить акт, выплатив стоимость товара. Право одностороннего расторжения акта при осмотре товара является естественным правом и не требует специального оговаривания при заключении акта.

Право одностороннего расторжения акта при осмотре товара подтверждено хадисом. По риваятам от Абу Хурайры и Ибн Аббаса (*радий-аллаху анхума*) передано, что Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) сказал: «Тот, кто купил товар, не видя его, может расторгнуть акт при его осмотре».¹¹¹ Это право при заключении соответствующих актов принадлежит исключительно покупателю или арендатору, которые еще не вступили во владение товаром. Продавец или арендодатель не обладают этим правом, так как они знают свой товар. Даже если продавец иногда продает товар, которого не видел, то это является его личной небрежностью. Но покупатель в момент заключения акта может и не видеть товар, являющийся предметом акта. Право одностороннего расторжения акта направлено на защиту покупателя.

Целью осмотра товара при акте продажи является получение информации о нем.¹¹² Осмотр при покупке верхового животного или транспортного средства будет включать посадку на него, при покупке меда – дегустацию, при покупке духов – пробу на запах, при покупке дома – наружный и внутренний осмотр, при покупке воспроизводящей аппаратуры или приемника – прослушивание. При покупке товаров, представленных образцами, осмотр образца считается осмотром всего товара.

По ханафитскому мазхабу, тот, кто продал вещь, не видя ее, не обладает правом одностороннего расторжения акта. На этом основании, если

111 аз-Зайлайи, Насбу'р-Райа, IV, 9.

112 аль-Мавсили, аль-Ихтийар, II, 16.

кто-либо получит в наследство имущество, находящееся в другой стране и, не видя его, продаст, то акт продажи будет действительным, но не предоставит права на одностороннее расторжение акта. Последователи ханбалитского и захиритского мазхабов считают, что и продавец обладает этим правом.

Покупатель получает это право при осмотре товара. Поэтому, даже если покупатель выразит свое согласие на покупку товара, не видя его, акт не станет обязывающим, и право на его одностороннее расторжение не будет аннулировано, так как Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) установил, что покупатель становится обладателем этого права после того, как осмотрит товар.¹¹³

В соответствии с последним мнением имама Шафии, продажа товара, не находящегося на месте заключения акта, является недействительной, поэтому не предусматривает права одностороннего расторжения акта. Даже если при заключении акта были указаны характеристики товара, это никак не влияет на результат, так как в данном акте присутствует неопределенность и риск обмана, которые могут привести стороны к разногласиям. Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) запретил продажи, содержащие в себе риск обмана (гарар).¹¹⁴ По мнению имама Шафии, хадис: *«Тот, кто купил товар, не видя его, может расторгнуть акт при осмотре товара»* является слабым.¹¹⁵

2. Условия установления права одностороннего расторжения акта при осмотре товара:

а) Предмет акта должен быть определенным: земельный участок, дом, животное, транспортное средство и т.п. После того, как будут вы-

113 ас-Сарахси, аль-Мабсут, XIII, 69; Ибнуль-Хумам, Фатхуль-Кадир, V, 137-140; аль-Касани, Бадаиус-Санайи фи Тартиби Шарайи V, 292; Ибн Абидин, Раддуль-Мухтар, IV, 68.

114 аш-Шавкани, Нэйлуль-Автар, V, 147.

115 ас-Сарахси, аль-Мабсут, XIII, 77; аль-Касани, Бадаиус-Санайи фи Тартиби Шарайи V, 298; Ибнуль-Хумам, Фатхуль-Кадир, V, 150; Ибн Абидин, Раддуль-Мухтар, IV, 70, 72.

явлены все особенности товара, он может быть продан, и, так как покупатель свободен в своем выборе совершить акт или расторгнуть его, то возможность обмана здесь отсутствует. При продаже по предоплате стандартного товара с точным определением его характеристик ни одна из сторон не имеет права на одностороннее расторжение акта. Акт станет обязывающим, если товар будет соответствовать указанным характеристикам, а если товар будет иметь несоответствие по каким-либо пунктам, то акт не может состояться. Например, если покупатель оплатил сразу стоимость одной тонны пшеницы или нового автомобиля определенной марки с условием поставки через месяц, то при получении покупателем товара, соответствующего указанным характеристикам, акт считается состоявшимся. В этом случае покупатель не будет обладать правом одностороннего расторжения акта при осмотре товара.

б) Покупатель не должен заранее видеть товар, являющийся предметом акта. Если товар, являющийся предметом акта, был ранее уже осмотрен, то право одностороннего расторжения акта при осмотре товара дано не будет.

Если человек, осмотрев какой-то товар, через месяц купит его с теми же характеристиками, какие были при осмотре, то право одностороннего расторжения акта при осмотре товара ему дано не будет, так как предыдущего осмотра достаточно для ознакомления с товаром. Но если в характеристиках товара произошли какие-то изменения, то покупатель будет обладать этим правом.

3. Положения, аннулирующие право одностороннего расторжения акта при осмотре товара:

а) Добровольное аннулирование: если обладатель права, после того как осмотрит товар, выразит каким-либо образом согласие на его покупку, то вместе с тем его право будет аннулировано. Знание или незнание продавцом об этом согласии не влияет на результат. Иногда согласие бывает косвенным. Распоряжение товаром после его осмотра указывает на согласие, например, если после осмотра товара его перепродают, используют или потребляют.

б) Аннулирование права, не связанное с желанием: в некоторых случаях это право может быть аннулировано само по себе, вне зависимости от волеизъявления покупателя. Например, смерть покупателя; согласие на покупку товара без осмотра, данное одним из компаньонов покупателя; частичное или полное уничтожение товара; увеличение количества товара.

Право одностороннего расторжения акта при осмотре товара, предусмотренное в исламе как мера по пресечению возможности обмана, предоставляется при заключении тех актов, в которых определен предмет акта и актов, которые могут быть расторгнуты, а также тех актов, где предмет акта не был осмотрен ранее. Например, акты продажи, аренды и раздела относятся к этой категории.

В. ПРАВО ОДНОСТОРОННЕГО РАСТОРЖЕНИЯ АКТА ПРИ НАЛИЧИИ ДЕФЕКТА ТОВАРА

1. Общие сведения:

Если при заключении акта в товаре или средствах оплаты будет обнаружен дефект, о котором стороны ранее не знали, то в этом случае обе стороны обладают правом как расторжения, так и совершения акта.

Принято считать, что это право, как условие (шарт), присутствует в акте при его заключении, поскольку, даже если отсутствие дефектов в товаре или средствах платежа специально не оговаривается, но подразумевается. Недостаток является помехой «согласию», в то время как «согласие» является основой всех актов. Исходя из этого, можно утверждать, что право одностороннего расторжения акта из-за дефекта было узаконено с целью устранить этот изъян в «согласии». С другой стороны, если товар будет дефектным, то равновесие, составляющее основу платежных актов, будет нарушено.

Право одностороннего расторжения акта из-за дефекта в товаре подтверждено Сунной. Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) сказал: *«Мусульманин – брат мусульманину. Не дозволено мусульманину,*

*продавать своему брату дефектный товар, не назвав дефекта».*¹¹⁶ *«Не дозволено продавать кому-либо товар, не раскрыв его недостатки. И также не дозволено человеку скрывать то, что ему известно».*¹¹⁷

В соответствии с риваятом от Абу Хурайры, однажды Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*), проходя по рынку, погрузил руку в мешок с зерном и почувствовал, что зерно влажное. Он спросил у продавца о причине этого. Продавец ответил, что зерно намокло под дождем, на что Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) сказал: *«Нужно было положить мокрое зерно сверху, чтобы люди видели это. Тот, кто обманывает нас, не является одним из нас».*¹¹⁸

Известный исламский факих аль-Касани (д.с. 587/1191) считает, что право одностороннего расторжения акта из-за дефекта товара опирается на хадис Посланника Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*): *«Если купивший овцу с выменем, наполненным молоком, поймет, что ее вымя было искусственно раздуто с целью обмана покупателя, то он имеет право расторгнуть акт в течении трех дней».* В другой передаче этого хадиса есть дополнение: *«Этот человек в течение трех дней может либо сделать акт действительным, либо расторгнуть его и вернуть овцу, дав в придачу пригоршню пшеницы».*¹¹⁹

Право одностороннего расторжения акта из-за дефекта в товаре возникает в тех актах, которые являются обязывающими, и расторжение которых является возможным. К таким актам относятся: акты продажи, аренды, раздела, а также мировое соглашение, заключенное в обмен на товар.

По мнению ханафитского и ханбалитского мазхабов, все, что, по мнению коммерсантов, удешевляет стоимость товара, является дефектом. Например, слепота или хромота животного, большой расход масла двигателем или участие автомобиля в дорожно-транспортном происшествии. Шафииты добавляют к этому нега-

116 Ибн Маджа, Тиджарат, 45.

117 аш-Шавкани, Нэйлуль-Автар, V, 212.

118 Муслим, Иман, 164; Абу Дауд, Бюйу, 50; Тирмизи, Бюйу, 72.

119 Бухари, Бюйу, 65; Муслим, Бюйу, 23, 26, 28; Абу Дауд, Бюйу, 46; Тирмизи, Бюйу, 29; Насаи, Бюйу, 14; Ибн Маджа, Тиджарат, 42; аль-Касани, Бадайиус-Санайи фи Тартиби Шарайи V, 275.

тивные особенности поведения животных, например, буйный нрав лошади и т.п.¹²⁰

2. Условия установления права одностороннего расторжения акта из-за дефекта в товаре:

а) Дефект должен быть обнаружен до или после заключения акта, но до того как товар будет принят покупателем. Дефекты, появившиеся после принятия покупателем товара, не дают ему права на одностороннее расторжение акта.

б) Покупатель не должен знать о существовании дефекта в момент заключения акта или принятия товара. В противном случае право одностороннего расторжения акта будет аннулировано, так как будет считаться, что покупатель согласен с наличием дефекта в товаре.

в) Продавец не должен ставить условие отсутствия ответственности за дефекты в товаре. В противном случае у покупателя не будет права одностороннего расторжения акта, так как его согласие с отсутствием ответственности продавца за качество товара лишает его права одностороннего расторжения акта.

г) Дефект не должен быть устранен до момента расторжения акта.¹²¹

3. Срок действия права одностороннего расторжения акта из-за дефекта в товаре:

Это право может быть использовано тогда, когда будет обнаружен дефект в купленном товаре. Даже если после заключения акта пройдет много времени, это право останется в силе. Однако должен ли покупатель немедленно использовать это право, если обнаружит дефект? По этому поводу существует два мнения:

120 аль-Касани, Бадаиус-Санайи фи Тартиби Шарайи V, 274; Ибнуль-Хумам, Фатхуль-Кадир, V, 151, 153; Ибн Кудам, аль-Мугни, IV, 152; аш-Ширбини, Мугниль-Мухтадж, II, 51.

121 аль-Касани, Бадаиус-Санайи фи Тартиби Шарайи V, 275; Ибнуль-Хумам, Фатхуль-Кадир, V, 153.

По ханафитскому и ханбалитскому мазхабам, возврат товара по причине обнаружения в нем недостатков, может быть отложен. Немедленная передача некачественного товара не является условием права одностороннего расторжения акта. Возврат товара может быть отложен при отсутствии со стороны покупателя действий, указывающих на согласие с заключенной сделкой, так как право, став подтвержденным, может быть аннулировано либо путем отказа от него, либо истечением срока его действия. Право одностороннего расторжения акта из-за дефекта в товаре не имеет установленного срока действия.¹²²

По шафиитскому и маликитскому мазхабам, покупатель, обнаружив дефект в купленном товаре, должен немедленно расторгнуть сделку. Совершенный в это время намаз или прием пищи не считаются задержкой. Если покупатель, после того как обнаружил дефект, без уважительной причины отложит расторжение акта и возврат товара, его право будет аннулировано, и акт станет обязательным.¹²³

4. Препятствия, мешающие возврату некачественного товара:

Существует несколько причин, по которым возврат дефектного товара становится невозможным, а также аннулируется право покупателя на одностороннее расторжение акта по причине дефекта в товаре.

а) Согласие с недостатками товара после их выявления: оно может быть выражено либо открыто, как например: «Я согласен купить товар с имеющимися у него недостатками», либо посредством распоряжения этим товаром, указывающим на принятие акта. Например, после приобретения некачественного товара и осведомления о его недостатках, его перепродажа, дарение, передача в залог или сдача в аренду, использование, применение и любые другие действия, косвенно указывающие на согласие с заключенным актом.

б) Аннулирование права: может быть выражено либо в открытой форме: «Я отказываюсь от права одностороннего расторжения акта», либо косвенно: «Я согласен с тем, что продавец не отвечает за качество

122 Ибн Абидин, Раддуль-Мухтар, IV, 93; Ибн Кудама, аль-Мугни, IV, 144; аз-Зухайли, аль-Фикхуль-Ислами ва Адиллятуху, IV, 263.

123 аш-Ширбини, Мугниль-Мухтадж, II, 56; аш-Ширази, аль-Мухаззаб, I, 274.

этого товара». Это следует из положения, что тот, кто обладает каким-либо правом, может отказаться от него.

в) Уничтожение товара, являющегося предметом акта, возникновение новых дефектов в товаре после получения его покупателем или видоизменение товара. Например, превращение пшеницы в муку, а муки — в хлеб.

г) Появление дополнений, присоединенных к товару в период его нахождения в распоряжении покупателя. Например, строительство здания на купленном некачественном участке земли или посадка на нем деревьев. Точно также аннулирует это право появление естественных дополнений в товаре в момент нахождения у покупателя, например, рождение детеныша у животного или появление урожая фруктов.¹²⁴

5. Расторжение акта по причине некачественного товара:

Если о наличии недостатков в товаре станет известно до того, как покупатель фактически получит товар, то он может в одностороннем порядке расторгнуть этот акт. В этом случае ему достаточно сказать: «Я отказываюсь от покупки этого товара». По мнению ханафитского и шафиитского мазхабов, в этой ситуации не требуется обоюдного согласия сторон или решения суда.

Однако в том случае, если покупатель фактически получит некачественный товар, по мнению ханафитского мазхаба, акт может быть расторгнут либо на основании обоюдного согласия, либо на основании судебного решения, так как в данном случае имеется вероятность возникновения новых дефектов в то время, когда товар уже находится у покупателя.¹²⁵

124 аль-Касани, Бадаиуус-Санайи фи Тартиби Шарайи V, 282-284; Ибн Абидин, Раддуль-Мухтар, IV, 82, 85, 89, 94, 99, 101, 103; Ибнуль-Хумам, Фатхуль-Кадир, V, 164.

125 аль-Касани, Бадаиуус-Санайи фи Тартиби Шарайи V, 281.

6. Переход по наследству права одностороннего расторжения акта из-за дефектов в товаре:

Муджтахида едины во мнении о переходе этого права по наследству. Если человек, купивший некачественный товар умрет, это право не будет аннулировано и перейдет к его наследникам. Право, установленное для человека, оставляющего наследство, остается в силе для его наследников.

Что касается права одностороннего расторжения акта, являющегося условием, и того же права при осмотре товара, то, по ханафитскому мазхабу, в противоположность шафиитскому и маликитскому, оно не переходит по наследству. Это объясняется тем, что расторжение акта является вопросом, связанным с волеизъявлением лица, непосредственно заключившего акт, и является правом, связанным с этим лицом.¹²⁶



¹²⁶ аль-Касани, Бадаиус-Санайи фи Тартиби Шарайи V, 268; Ибн Рушд, Бидайатуль-Муджтахид, II, 209; Ибн Кудам, аль-Мугни, III, 579; аз-Зухайли, аль-Фикхуль-Ислами ва Адиллятуху, IV, 266, 267.

VI – ПРЕКРАЩЕНИЕ ДЕЙСТВИЯ АКТА

Заключенные договора прекращают свое действие по причине расторжения, смерти одной из сторон или отсутствия разрешения на соглашение в актах, зависящих от разрешения третьего лица. Ниже мы рассмотрим все эти варианты.

А. ПРЕКРАЩЕНИЕ ДЕЙСТВИЯ АКТА ПУТЕМ РАСТОРЖЕНИЯ

Расторжение актов, не являющихся обязывающими, возможно в любое время. Если соглашение не является обязывающим для сторон, как например, в договорах передачи имущества на хранение, бесплатного предоставления имущества во временное пользование, договоре о совместной деятельности, а также агентском договоре, то в этом случае каждая из сторон имеет право в любое время расторгнуть данное соглашение. Однако если акт является обязательством для одной из сторон, как например, залог или поручительство, то в этом случае право расторжения акта может использовать только одна сторона. Например, сторона, дающая ссуду под залог, без согласия получателя может расторгнуть акт, также кредитор, не спрашивая согласия должника, может расторгнуть договор поручительства. В данном случае кредитор добровольно отказывается от своего права получения гарантий в виде залога или поручительства. С другой стороны, в данной ситуации не требуется согласия должника, поскольку это никак не ухудшает его положения.

Расторжение обязательных актов происходит следующим образом:

1. Расторжение акта по причине его недействительности:

Акт продажи, по какой-либо причине являющийся недействительным, например, из-за неопределенности в стоимости товара или в сроках отсрочки платежа, может быть расторгнут одной из сторон или на основании судебного решения. Однако в том случае, если существует препятствие для расторжения акта, например, если покупатель перепродал или подарил купленный товар, то он должен выплатить стоимость товара на момент его фактического получения. В этом случае стоимость, установленная на момент продажи, не учитывается.

2. Расторжение акта на основании права одностороннего расторжения акта:

Кто-либо, обладающий правом одностороннего расторжения акта, являющегося условием акта, или при осмотре товара, или при наличии в товаре дефектов, может расторгнуть заключенное соглашение. Однако, по ханафитскому мазхабу, расторжение акта из-за дефектов товара после его фактического получения покупателем возможно либо по обоюдному согласию, либо на основании судебного решения.

3. Расторжение акта по обоюдному согласию (икаля):

Если одна из сторон выразит сожаление о заключенном договоре, а другая сторона выразит согласие расторгнуть его, то после возврата товара продавцу и его стоимости – покупателю акт будет расторгнут.

В Коране нет каких-либо указаний, непосредственно касающихся расторжения акта. Наоборот, имеются аяты о необходимости выполнения договоров¹²⁷, и хадисы, имеющие тот же смысл, например: *«Мусульмане следуют установленным между собой условиям»*.¹²⁸ Однако человек иногда может ошибиться при заключении торговых или каких-либо других договоров. Купленный товар может не понравиться или не будет отвечать предъявленным требованиям. И если покупатель не сохранил за собой

127 аль-Маида, 5/1.

128 Бухари, Иджаре, 14.

права одностороннего расторжения акта, то он останется с этим товаром. При отсутствии изъянов в товаре и недостатков в договоре, он не сможет заставить продавца расторгнуть акт продажи. Однако если в этой ситуации продавец по своему личному согласию возьмет обратно товар и вернет его стоимость, то «икаля» будет считаться осуществленной.

Законность расторжения акта по обоюдному согласию (икаля) подтверждена хадисом. Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) сказал: *«Того, кто согласится расторгнуть акт продажи с человеком, сожалеющим о ней, Аллах Всевышний избавит от затруднений в Судный день»*.¹²⁹

По мнению имама Абу Ханифы, расторжение акта по обоюдному согласию осуществляется на основе первоначальной стоимости товара. Уменьшение или увеличение сторонами стоимости, рассрочка, а также изменение вида оплаты являются недействительными.

Для того, чтобы расторжение акта по обоюдному согласию стало действительным, необходимо наличие следующих условий:

- а) согласие сторон;
- б) по мнению имамов Абу Ханифы и Зуфара, предмет акта должен быть подходящим для расторжения;
- в) наличие товара на момент расторжения акта.

Недействительный акт должен быть сразу расторгнут сторонами. В том случае, если одна из сторон не соглашается расторгнуть его, то ее принуждают к этому судебным путем.¹³⁰

4. Возникновение причин, делающих невозможным дальнейшее выполнение акта:

Если у одной или обеих сторон возникли обстоятельства, по причине которых они не могут выполнять свои обязательства по за-

¹²⁹ Ибн Маджа, Тиджарат, 26; Абу Дауд, Буюу, 52.

¹³⁰ аль-Касани, Бадаиус-Санайи фи Тартиби Шарайи V, 306; Ибнуль-Хумам, Фатхуль-Кадир, V, 247; Ибн Рушд, Бидайатуль-Муджтахид, II, 140; Ибн Абинин, Раддуль-Мухтар, IV, 157.

ключенному акту, то этот акт считается расторгнутым. Например, при заключении акта продажи – уничтожение товара до отправки его покупателю; при акте аренды – если арендодатель из-за долгов вынужден продать сдаваемое в аренду имущество, или арендатор вынужден из-за своей неплатежеспособности или смены места работы освободить занимаемое помещение. При возникновении уважительных причин такого рода возможности для дальнейшего выполнения соглашения не остается, и акт прекращает свое действие.

5. Окончание срока действия договора или достижение поставленных целей:

При истечении срока действия в тех договорах, где он устанавливается, договор сам по себе прекращает свое действие. Например, акт аренды, заключенный сроком на 1 год. Также прекращает свое действие договор, цели которого достигнуты. Например, после выплаты долга в актах получения ссуды под залог имущества и поручительство, обеспечивающих гарантию сделки, эти акты прекращают свое действие.

Б. ПРЕКРАЩЕНИЕ ДЕЙСТВИЯ АКТА В СВЯЗИ СО СМЕРТЬЮ

Некоторые акты прекращают свое действие со смертью одной из сторон. К этим актам относятся:

1. Договор аренды:

По мнению ханафитского мазхаба, договор аренды прекращается в случае смерти одной из договаривающихся стороны.

По мнению других мазхабов, в случае смерти одной из сторон договор аренды продолжает действовать вплоть до истечения срока договора.

Различие во мнениях правовых школ исходит из того, что, по мнению ханафитов, исполнение договора аренды происходит постепенно, в течение установленных сторонами отрезков времени. Ученые других мазхабов рассматривают пользу, которая будет извлечена полностью за все время действия акта аренды. По их мнению, арендатор приобретает право на извлечение пользы от арендуемой вещи в полном объеме. Также как продаваемые вещи переходят по наследству, также переходит по наследству и право аренды. Поэтому акт аренды, по их мнению, подобен акту продажи и не заканчивается со смертью одной из сторон.

2. Залог и поручительство:

Акты залога и поручительства, служащие гарантией при займе, являются обязывающими только для должника. Кредитор как может не требовать данных гарантий в момент передачи денег в долг, так и может отказаться от них в дальнейшем. В случае смерти должника, если наследники еще малы, оставленное в залог имущество продается при посредничестве опекуна, и долги выплачиваются из этих средств. Если же наследники уже взрослые, то они берут на себя решение всех вопросов, касающихся имущества умершего, и сами выплачивают долг.¹³¹ Что касается акта поручительства, то он не прекращает своего действия со смертью должника. Прекращение действия этого акта происходит одним из следующих двух способов: либо путем выплаты долга кредитору, либо путем прощения долга. В случае смерти поручителя долг выплачивается из его наследства. Что касается акта поручительства за кого-либо, то его действие прекращается либо со смертью лица, за которое поручаются, либо со смертью поручителя.¹³²

131 Ибн Абин, Раддуль-Мухтар, V, 369.

132 аль-Касани, Бадаийус-Санайи фи Тартиби Шарайи VI, 11; Ибн Абин, Раддуль-Мухтар, IV, 261, 285.

3. Компания и агентский договор:

Акты совместного предпринимательства и представления интересов не являются обязывающими для обеих сторон. Со смертью одной из сторон оба этих акта прекращают свое действие.¹³³

4. Музараа и Мусакат:

Музараа – это соглашение, по которому собственник земли предоставляет ее предпринимателю для ведения сельскохозяйственных работ, отдавая ему в виде платы часть выращенного урожая. **Мусакат** – это соглашение по уходу за садом, при котором полученный урожай фруктов делится между хозяином сада и работником в определенных долях. Оба этих акта не являются обязывающими для сторон.

По мнению Абу Юсуфа, имама Мухаммада и последователей ханбалитского мазхаба, акты «музараа» и «мусакат» являются действительными. Оба этих акта прекращают свое действие со смертью или владельца земли, или предпринимателя. Решение остается неизменным, вне зависимости от того, когда произошла смерть – до или после начала работ. Также не влияет на решение наступление или не наступление времени сбора урожая. Однако в случае, если хозяин земли умер до наступления времени сбора урожая, в целях защиты интересов сторон, предпринимателю продлевается срок действия акта до наступления сбора урожая. В случае смерти предпринимателя продление действия акта до начала сбора урожая предоставляется его наследникам.¹³⁴

В. ПРЕКРАЩЕНИЕ ДЕЙСТВИЯ АКТА, ЗАВИСЯЩЕГО ОТ РАЗРЕШЕНИЯ ТРЕТЬЕЙ СТОРОНЫ, ПО ПРИЧИНЕ ЕГО ОТСУТСТВИЯ

Акт, зависящий от разрешения третьей стороны, прекращает свое действие, если это разрешение не получено. Например, если кто-либо,

133 аль-Касани, Бадаиус-Санайи фи Тартиби Шарайи VI, 38, 78; Ибнуль-Хумам, Фатхуль-Кадир, V, 34, VI, 126.

134 аль-Касани, Бадаиус-Санайи фи Тартиби Шарайи VI, 185.

не наделенный достаточными полномочиями, от имени другого человека совершит акт продажи или бракосочетания, то, если владелец имущества или тот, кто имел намерение сочетаться браком, не дадут своего разрешения, эти акты прекратят свое действие. До получения разрешения акт будет обязывающим для одной стороны. Если не обладающий достаточными полномочиями представитель умрет раньше, чем будет получено разрешение, акт также будет считаться прекратившим свое действие. С другой стороны, чтобы избавить себя от ответственности, представитель обладает правом лично расторгнуть заключенный акт.¹³⁵



135 аль-Касани, Бадаиус-Санайи фи Тартиби Шараи V, 148, 151.



Часть третья



АКТ ПРОДАЖИ

- СУТЬ АКТА ПРОДАЖИ
- РУКНЫ (ОСНОВЫ) АКТА ПРОДАЖИ
- ШАРТЫ (УСЛОВИЯ) АКТА ПРОДАЖИ
- СХОДСТВА И РАЗЛИЧИЯ В МНЕНИЯХ МАЗХАБОВ, КАСАЮЩИЕСЯ УСЛОВИЙ ПРОДАЖИ
- ПРАВОВЫЕ РЕШЕНИЯ, КАСАЮЩИЕСЯ АКТА ПРОДАЖИ
- ВИДЫ КУПЛИ-ПРОДАЖИ, ПРОТИВОРЕЧАЩИЕ УСТАНОВЛЕНИЯМ ИСЛАМА
- ОБЗОР ВИДОВ ПРОДАЖ, ЗАПРЕЩЕННЫХ В ИСЛАМЕ



I - СУТЬ АКТА ПРОДАЖИ

1. Определение акта продажи:

Под «актом продажи» имеется в виду обмен товара на товар, совершаемый в специфической форме.¹³⁶ Аль-Мавсили (д.с. 683/1284) дает такую формулировку акта продажи: «Это обмен товара, имеющего материальную ценность, на другой товар, также имеющий материальную ценность, путем передачи прав собственности».

В ханафитском мазхабе под «товаром» понимается то, к чему проявляет интерес человеческая натура, и то, что может быть отложено и накоплено на случай нужды. Чтобы какая-либо вещь стала товаром, необходимо, чтобы все люди или хотя бы часть из них проявляла к ней интерес.

В светской экономике «продажа» означает такой акт, при котором продавец берет на себя обязательства передачи покупателю товара и права собственности на него взамен стоимости товара, которую обязался выплатить покупатель.

2. Доказательства, на которые опирается акт продажи:

а) Доказательства из Корана: в Коране имеются различные аяты, связанные с торговлей. Например: «**О те, которые уверовали! Не пожирайте своего имущества между собой незаконно, а только путем торговли по обоюдному согласию**»¹³⁷; «**Но Аллах дозволил торговлю и**

¹³⁶ аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, V 133; Ибнуль-Хумам, Фатхуль-Кадир, V, 73; Ибн Абидин, Раддуль-Мухтар, IV, 3.

¹³⁷ ан-Ниса 4/29.

запретил лихоимство»¹³⁸; «На вас нет греха, если вы ищете милость от своего Господа».¹³⁹ А о тех, которые обманывают в весе и мере, в Коране говорится: «Горе обвешивающим, которые требуют дать им сполна, когда люди отмеривают им, а когда сами мерят или взвешивают для других, то наносят им урон».¹⁴⁰

б) Доказательства из Сунны: хадисы передают множество высказываний, действий, проявлений одобрения или неодобрения Посланника Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) в разных ситуациях, связанных с торгово-экономическими отношениями.

На вопрос о том, какой заработок является наиболее чистым, Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) ответил: «Тот, который человек заработал своим трудом и чистой торговлей».¹⁴¹ Торговля, которая совершается честно, и к которой не примешана ложь или ложные клятвы, называется «чистая торговля».

О степени, которую займут честные торговцы в Судный день, было сказано: «Торговец, который был честен в словах и делах, в Судный день будет находиться под тенью аль-Ариша».¹⁴²

В другом хадисе, побуждающем мусульманское общество к установлению честной цены, говорится: «Тот, кто, сделав запас продуктов питания, продаст их по рыночной стоимости, получит такое же вознаграждение, как если бы он раздал эти продукты бедным и нищим бесплатно».¹⁴³

Однажды Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) сделал такое предупреждение: «Торговцы! Поскольку к торговле примешано много лжи и ложных клятв, компенсируйте это раздачей садака (милостыни)».¹⁴⁴

138 аль-Бакара 2/275.

139 аль-Бакара 2/198.

140 аль-Мутаффифин 83/1-3.

141 Ахмед бин Ханбал, Муснад, III, 466.

142 Ибн Маджа, Тиджара 1.

143 Ибн Маджа, Рухун 16.

144 Абу Дауд, Бюйу 1.

В другом хадисе говорится о том, с кем рядом будут в Судный день честные торговцы: *«Честный, надежный в словах и в делах торговец будет вместе с пророками, праведниками и шахидами»*.¹⁴⁵

в) Единогласное мнение ученых и логические доводы: существует единогласное мнение всех мусульманских ученых относительно дозволенности торговли. Того же требуют и доводы разума, так как человек может испытывать потребность в том же, чем обладает другой. Но рассчитывать на то, что обладатель этого блага отдаст его бесплатно, не стоит. Такое положение ставит людей перед необходимостью товарного обмена. Человек по своей природе является социальным существом. Как и многие другие виды взаимоотношений, торговля является необходимой частью социальной жизни.

Основой торговли является «дозволенность». Торговля является разрешенной, если не нарушает запретов, установленных Кораном и Сунной. Главным при этом является наличие обоюдного согласия сторон и соответствие сделки необходимым условиям акта. Смысл следующих аятов подтверждает это: **«Но Аллах дозволил торговлю и запретил лихоимство»**¹⁴⁶; **«А только путем торговли по обоюдному вашему согласию»**¹⁴⁷. С другой стороны, общий смысл других аятов, в которых говорится о том, что все сущее на земле и в небесах создано для человека¹⁴⁸, и никто не может запретить то, что Аллах Всемогуший и Великий сделал дозволенным¹⁴⁹, указывают, что в том, что не является запрещенным, основой является «дозволенность».



145 Тирмизи, Бюйу 4; Ибн Маджа, Тиджара 1; Дарими, Бюйу 8.

146 аль-Бакара 2/275.

147 ан-Ниса 4/29.

148 аль-Бакара 2/29; аль-Джасийа 45/13; Лукман 31/20; Хадж 22/65; аль-Мульк 67/15.

149 аль-Маида 5/87.

II – РУКНЫ (ОСНОВЫ) АКТА ПРОДАЖИ

Рукн – это главная часть, составляющая основу чего-либо, и от которой зависит существование других частей. Условие (шарт) – это то, от чего зависит существование чего-либо, но при этом не является его частью. Например, поясной и земной поклоны являются рукнами намаза, то есть, частями, составляющими его основу. Если один из этих рукнов не будет выполнен, намаз станет недействительным. В акте продажи рукном является «предложение» и «согласие». При отсутствии предложения одной стороны и соответствующего согласия другой стороны акт продажи не сможет быть осуществлен. Предложение и согласие могут выражаться словами или действиями.

По мнению маликитского, шафиитского и ханбалитского мазхабов, акт продажи имеет четыре рукна – продавец, покупатель, предмет акта, а также выражение предложения и согласия.¹⁵⁰

А. ПРЕДЛОЖЕНИЕ И СОГЛАСИЕ

В соответствии с мнением ханафитского мазхаба, слова «купил» или «продал», сказанные первыми при акте купли-продажи будут являться «предложением», а сказанные в ответ на них слова «купил» или «продал» будут являться «согласием». В данном случае за основу принимается принцип волеизъявления сторон, поэтому результат акта не будет зависеть от того, кто первый заявил о своем решении – продавец или покупатель. Первые слова являются «предложением», слова, сказанные в ответ, будут считаться «согласием».

¹⁵⁰ аль-Касани, Бадаййу Санайн фи Тартиби аш-Шераи, V 133; Ибнуль-Хумам, Фатхуль-Кадир, V, 74; Ибн Абидин, Раддуль-Мухтар, IV, 5; Аш-Ширбини, Мугнийль-Мухтадж, II, 3.

По мнению большинства муджтахидов, предложение – это слова продавца о продаже имущества, момент произнесения которых – первыми или последними, результата не меняет. Согласие – это положительное волеизъявление человека, который принимает право обладания продаваемым товаром.

Б. СВОЙСТВА ПРЕДЛОЖЕНИЯ И СОГЛАСИЯ

Предложение и согласие должны быть выражены в форме прошедшего времени, например: «продал», «купил», «принял», так как глаголы в прошедшем времени выражают несомненность действий. Поэтому в классических трудах по фикху среди первых свойств (критериев), определяющих «предложение» и «согласие», названа необходимость высказывания предложения и согласия в форме прошедшего времени. Однако при намерении совершить акт продажи в данный момент можно использовать выражения в настоящем времени, например: «продаю», «покупаю» или «соглашаюсь при такой-то цене».

Акт продажи не может осуществляться в приказной форме. Например, если покупатель скажет продавцу: «Продай мне этот товар», а продавец ответит: «Продаю», то покупателю необходимо подтвердить: «Купил». Аналогичное предложение может исходить и от продавца. В этих случаях приказная форма выражает побуждение к предложению или согласию, но не само предложение или согласие.

В торговле вопросительная форма также выражает побуждение к предложению, но не является самим предложением. Если на вопрос: «Не продадите ли мне этот товар по такой-то цене?» продавец ответит: «Продаю», то предложением будут считаться слова продавца, а покупателю же нужно сказать: «Купил», что будет считаться согласием.

Акт продажи не может быть осуществлен при выражении решения в форме будущего времени, например: «куплю», «продам», так как они не являются категоричным заявлением.

Наряду с устной формой при выражении предложения и согласия может быть использована и письменная форма. Если на конкретное предложение о продаже, сделанное посредством письма, факса или телеграм-

мы, продавец ответит в устной форме через своего представителя или в письме, то в этом случае акт продажи будет считаться совершенным.

С другой стороны, объявления о продаже, публикуемые в газетах и журналах, а также прайс-листы, выпускаемые различными физическими и юридическими лицами, следует рассматривать лишь как «приглашение к предложению», так как через некоторое время после публикации объявления товар может быть уже продан или цена на него может измениться. Поэтому изъятие желания того, кто хочет приобрести товар по такому объявлению, будет являться предложением, а положительный ответ продавца на это предложение – согласием.

В. ТОРГОВЛЯ ПО ТЕЛЕФОНУ

Торговля по телефону стала новым видом продаж, возникшим после того, как телефон стали широко применять в качестве средства коммуникации.

В исламе акт продажи по телефону считается дозволенным. Однако поскольку при заключении договора по телефону одна из сторон не имеет возможности передать плату за товар другой стороне, то данный вид продаж более подходит для стандартных или тех товаров, характеристики которых предварительно обговорены. Если продажа осуществляется за наличный расчет, то после оплаты проданный товар должен поступить на склад в форме, предусмотренной в договоре. Если будет принято решение об оплате в предстоящие сроки, то в данном случае этот акт продажи становится договором о продаже в рассрочку.

Г. ПРЕДЛОЖЕНИЕ И СОГЛАСИЕ ПРИ ТОРГОВЛЕ С ЗАРУБЕЖНЫМИ ПАРТНЕРАМИ

Если при совершении экспортно-импортных операций существует соглашение об оплате наличными за наличный товар, то в этом случае аккредитив занимает место наличных, так как при отправке за рубеж подготовленного товара оплата считается произведенной при снятии денег получателем. Если производитель стандартного товара или экспортер

товара, купленного на внутреннем рынке, договорился с покупателем о предоплате, то это будет являться актом «салям». Если же был заключен акт о производстве под заказ несерийных станков, агрегатов и механизмов для особого проекта, то данный акт будет называться «истисна». Далее мы подробно расскажем об этих и других видах актов.

Д. ТОРГОВЛЯ ПУТЕМ ОБМЕНА

Действие по приобретению определенного товара за деньги без соблюдения формальностей предложения-согласия называется «муатат» (обмен). Например, покупатель берет товар и оплачивает продавцу его стоимость, и при этом между ними не происходит никакого диалога или обмена жестами и знаками, касающимися торговли. В этом случае, сколько бы ни стоила вещь – дорого или дешево, это никак не влияет на результат акта. Такие товары, как газеты, журналы, книги, хлеб и им подобные, выложенные в доступном для покупателя месте, больше всего подходят для такого вида торговли. Поскольку стоимость этих товаров заранее известна, то речь об обмане одной из сторон в данном случае неуместна.

Е. ВСТРЕЧА УЧАСТНИКОВ СДЕЛКИ

При встрече участники сделки устанавливают место и время заключения акта. Встреча считается завершенной при убытии участников сделки, смене темы разговора на другую, не касающуюся сделки, или при осуществлении акта продажи.

Если акт продажи осуществляется присутствующими сторонами, то встреча будет считаться начавшейся с того момента, как стороны приступят к торговле.

В торговых сделках, осуществляемых посредством письма или представителя, встреча участников будет считаться начавшейся с момента прочтения письма или получения предложения от представителя противоположной стороной. При сделке по телефону встреча участников будет считаться начавшейся с того момента, как стороны начнут обсуждение акта продажи.

Встреча участников акта будет продолжаться до тех пор, пока стороны посредством высказываний, действий или поведения не выразят свое решение о принятии или отклонении предложения.

Ж. ПРАВО ОТКАЗА ОТ ЗАКЛЮЧЕНИЯ АКТА

В торговле выражение предложения и согласия отдельно друг от друга не является обязывающим. После поступившего предложения противоположная сторона обладает свободой выбора в его принятии или отклонении. Если эта сторона примет предложение о продаже, то акт будет завершен, если отклонит – акт будет считаться расторгнутым.

Могут ли стороны, после того, как заключили акт, выразив предложение и согласие, сразу на месте заключения договора расторгнуть его? Да, если после заключения акта продавец и покупатель по обоюдному согласию захотят расторгнуть его, то это считается возможным и разрешенным. В этом случае стороны аннулируют соглашение путем возврата друг другу товара и его стоимости. А может ли одна из сторон при отсутствии согласия другой стороны, в одностороннем порядке расторгнуть заключенное соглашение – сразу же, пока происходит встреча участников сделки? Другими словами, имеют ли право стороны расторгнуть договор после того, как было дано согласие на поступившее предложение?

По мнению ханафитского и маликитского мазхабов, а также по мнению семи факихов Медины, при наличии предложения и согласия акт продажи не требует двоякого толкования, если имеется обоюдное согласие сторон, выраженное произнесением слов «продал» и «купил».

Другими словами, данный акт не оставляет возможности для его двоякого толкования.

По мнению шафиитского и ханбалитского мазхабов, акт возникает как совокупность предложения и согласия и не является обязывающим в течение времени нахождения сторон на месте заключения акта. Таким образом, каждая сторона, до тех пор пока находится там, имеет право выбора продолжить выполнение соглашения или расторгнуть его. Иначе, продавец и покупатель после предложения и согласия, до того как покинут место заключения акта, имеют право в одностороннем порядке рас-

торгнуть его. Момент, когда стороны считаются разорвавшими договор, определяется существующими традициями, обычно – если продавец или покупатель покидает место заключения акта.¹⁵¹

Эти мнения обоснованы следующим хадисом: *«До тех пор, пока продавец и покупатель не разойдутся, они имеют право расторгнуть акт продажи»*.¹⁵² Ханафиты поняли выражение «пока не разойдутся» как «пока не выскажут предложение и согласие». Исходя из этого, сторона, сделавшая предложение, также может отказаться от него, пока другая сторона не выразила своего согласия. Противоположная сторона тоже имеет право принять или не принять данное предложение. Другими словами, после выражения предложения и согласия акт продажи становится обязательством по поставке товара и выплате его стоимости для сторон.

По мнению шафиитского и ханбалитского мазхабов, выражение «пока не разойдутся» означает физическое убытие одной из сторон с места заключения акта. Поэтому до момента окончания встречи участников сделки одна из сторон по своему желанию может аннулировать акт.¹⁵³



151 аш-Ширбини, Мугниль-Мухтадж, II, 43, 45; Ибн Кудам, аль-Мугни, III, 563; аш-Ширази, аль-Мухаззаб, I, 257.

152 Бухари, Бюйу, 19, 22, 42-44, 46, 47; Муслим, Бюйу, 43, 46, 47; Абу Дауд, Бюйу, 51; Тирмизи, Бюйу, 26.

153 Ибнуль-Хумам, Фатхуль-Кадир, V, 81.

III – УСЛОВИЯ (ШАРТЫ) АКТА ПРОДАЖИ

В любом акте продажи необходимо наличие четырех видов условий (шартов). В трудах по фикху перечисляются такие условия акта продажи: условия заключения акта, условия действительности акта, условия вступления акта в законную силу и условия обязательности акта. Целью установления этих условий является предотвращение разногласий между людьми, защита интересов сторон, устранение риска обмана и несправедливости, к которым может привести неопределенность. При отсутствии одного из условий заключения акта он будет неправильным. По мнению мазхаба имама Абу Ханифы, при отсутствии условия действительности акт будет недействительным. При отсутствии одного из условий акт, вплоть до получения разрешения, остается не вступившим в законную силу. В акте, где отсутствует условие обязательности, стороны будут иметь право на его одностороннее расторжение. Рассмотрим эти условия подробнее.

A. УСЛОВИЯ, СВЯЗАННЫЕ С ЗАКЛЮЧЕНИЕМ АКТА

Условия, необходимые для того, чтобы какой-либо акт считался полноценным с точки зрения шариата, называются «условиями заключения акта».

По мнению ханафитского мазхаба, условия заключения акта подразделяются на четыре составляющих: условия, касающиеся сторон, заключающих акт; условия, касающиеся непосредственно самого акта; условия, касающиеся места его заключения и предмета акта.

1. Условия, касающиеся сторон, заключающих акт:

а) Дееспособность: по мнению ханафитского мазхаба, человек, совершающий покупки должен быть разумным, то есть, уметь отличать хорошее от плохого, вред – от выгоды. Это качество достигается приблизительно в семь полных лет. Доказательством этому служит хадис: «Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) сказал: «Когда ребенок достигает семилетнего возраста, повелевайте ему совершать намаз».¹⁵⁴ В соответствии с этим хадисом, семилетний ребенок, который понимает суть намаза, может понять и суть определенных действий повседневной жизни. Исходя из этого, торговые сделки, совершенные умственно неполноценными людьми или детьми младше семи лет, являются недействительными. Далее мы раскроем положения, касающиеся торговых сделок с участием малолетних детей и совершенных по принуждению.

Торговые сделки с участием малолетних детей: по мнению ханафитского, маликитского и ханбалитского мазхабов, торговые сделки, совершенные ребенком в возрасте от семи лет и старше, будут действительны при условии согласия опекуна. В противном случае сделка будет приостановлена до получения разрешения опекуна.

Действия ребенка старше семи лет с юридической точки зрения подразделяются на три категории:

- Действия, отвечающие интересам ребенка: все виды правовых действий ребенка, отвечающих его интересам, являются действительными. Например, сбор хвороста и травы, охота, принятие подарков или садака. Для осуществления всех этих действий разрешение опекуна не требуется.

- Действия, наносящие вред интересам ребенка: такие юридические акты, совершенные ребенком, как дарение имущества, раздача имущества в виде садака, а также выступление в роли поручителя при получении кредита другим лицом, являются недействительными. Эти действия наносят вред его интересам, и все они не будут иметь законной силы, даже если на это будет дано разрешение опекуна, так как опекун

154 Абу Дауд, Саят, 26.

не обладает полномочиями давать разрешение на совершение действий, наносящих вред интересам ребенка.

- Действия, которые могут принести интересам ребенка, как пользу, так и вред: это покупка или продажа какого-либо товара, аренда или сдача в аренду помещений, соглашение о партнерской деятельности и прочие подобные акты. Таким образом, действительность всех этих актов, заключенных ребенком, зависит от разрешения опекуна.

Торговая сделка, совершенная человеком по принуждению: по мнению большинства муджтахидов ханафитского мазхаба, торговые сделки, как например, купля – продажа, аренда и прочие, совершаемые человеком по принуждению, являются недействительными. В данном случае не имеет значения, каким образом осуществлялось принуждение – под угрозой жизни, здоровью или целостности имущества, результат остается неизменным, так как принуждение аннулирует согласие, которое является одним из условий действительности акта. Аллах Всевышний сказал в Коране: **«О те, которые уверовали! Не пожирайте своего имущества между собой незаконно, а только путем торговли по обоюдному вашему согласию»**.¹⁵⁵ Исходя из этого, кто-либо, принужденный против своей воли к заключению какого-либо акта, после того как принуждение будет устранено, имеет право либо расторгнуть заключенный акт, либо продолжить его выполнение.

Если же принуждение носит законный характер, то оно не является препятствием для продажи, например, принуждение человека к продаже своего дома для расширения территории кладбища или строительства дороги, ведущей к мечети, а также принуждение должника или неплательщика алиментов к продаже принадлежащего ему имущества для выплаты задолженности.

б) Сторон, участвующих в акте, должно быть не менее двух: для совершения акта продажи необходимо наличие, как минимум, двух человек. Акт продажи не может быть совершен одним человеком, одновременно представляющим интересы продавца и интересы покупателя. Однако исключением из этого правила являются отец, опекун, назначенный отцом, судья или представитель от каждой стороны. Например, отец

¹⁵⁵ ан-Ниса 4/29.

двух сыновей, будучи их опекуном, может купить имущество у одного из них для другого. Опекун отца также может совершить подобную операцию.

2. Условия, необходимые в самом акте:

Таковым является лишь условие согласия на сделанное предложение, так как если согласие не соответствует предложению, то речь будет идти о новом предложении. Например, если покупатель скажет, что хочет приобрести товар стоимостью в одну тысячу рублей за девятьсот, то это будет считаться новым ценовым предложением, сделанным покупателем продавцу. Если продавец согласится на это предложение, то акт будет считаться заключенным. В противном случае, если продавец будет настаивать на цене, предложенной им, акт не сможет быть заключен, так как между предложением и согласием не будет соответствия.

Например, если продавец скажет: «Я продаю эту квартиру вместе с имеющимися в ней вещами за такую-то цену», а покупатель в ответ на это скажет: «Я согласен купить за такую-то цену только квартиру без имеющихся в ней вещей», то акт продажи не может осуществиться, так как в данном случае продаваемое целое будет разделено не в пользу продавца. Покупатель же не обладает правом раздела продаваемого целого. Кроме того, уже обычной практикой в торговле стала продажа некачественного товара путем смешивания его с качественным. Однако, показав покупателю качественный товар, а при продаже подмешав к нему некачественный, продавец совершает продажу с обманом.

Если покупатель согласится приобрести товар в большем объеме, чем он хотел изначально, то акт продажи будет считаться совершенным. Вместе с тем, покупатель принимает ту стоимость, которую предлагает продавец. Например, если продавец говорит, что продает товар за 10.000 рублей, а покупатель выразит согласие приобрести данный товар за 12.000 рублей, акт будет считаться осуществленным, поскольку эти 12.000 включают в себя 10.000. Однако если покупатель выразит согласие приобрести товар за 8.000 рублей, то в этом случае акт не состоится. Однако это может быть расценено как новое предложение покупателя. Если не-

соответствие предложения и согласия возникнет в способе оплаты за товар, то и в этом случае акт не будет осуществлен. Например, если продавец сделает предложение о продаже за наличный расчет, а покупатель выразит согласие о покупке в рассрочку, или продавец продает товар с отсрочкой платежа на месяц, а покупатель желает более длительный срок отсрочки, то во всех этих случаях акт не будет осуществлен, так как между предложением и согласием существует несоответствие.¹⁵⁶

3. Условия, связанные с местом заключения акта:

Предложение и согласие должны осуществляться в одном месте в присутствии обеих сторон.

Если одна из сторон делает предложение о продаже, а другая сторона, не высказав согласия, покинет место заключения акта или займется деятельностью, изменяющей процедуру сделки, а позже выскажет свое согласие, то акт продажи не будет считаться состоявшимся. Но вместе с тем, немедленное выражение согласия не является условием акта, так как в большинстве случаев у покупателя возникает необходимость в рассмотрении предложения и изучении цен, если только отсутствие времени на размышление не сделано условием для покупателя.¹⁵⁷

По мнению шафиитов и ханбалитов, согласие должно сразу же следовать за предложением, то есть они не должны быть разделены длительным промежутком времени. Длительный промежуток, разделяющий предложение и согласие, означает отказ покупателя от предложения. Если после предложения пройдет совсем немного времени, то это не повредит сделке.¹⁵⁸

По мнению маликитского мазхаба, наличие промежутка времени между предложением и согласием не вредит акту продажи, при условии, что стороны акта продажи не изменили тематику своей встречи.¹⁵⁹

156 аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, V 136-137.

157 аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиб аш-Шераи, V 137.

158 аш-Ширбини, Мугнийль-Мухтадж, II, 5, 6.

159 аз-Зухайли, аль-Фикхуль-Ислами ва Адиллятуху, IV, 363.

а) Ситуации, которые считаются выходом со встречи участников сделки, и ситуации, не считающиеся таковыми: если акт продажи заключается во время передвижения пешком или верхом на животном, то в этом случае акт продажи будет считаться заключенным, если предложение и согласие последовали друг за другом без паузы. Если между предложением и согласием будет хотя бы короткая пауза, то акт продажи не будет считаться совершенным, так как место встречи участников акта будет изменено продолжающимся движением. Если же стороны при заключении акта сделали остановку, тогда он будет считаться совершенным.

Торговые сделки, заключенные на корабле, в самолете или поезде, будут считаться действительными, так как место встречи участников акта не изменяется при остановках или движении.

б) Заключение торговой сделки через доверенное лицо или посредством письма: торговая сделка не сможет быть осуществлена путем предложения о покупке или продаже какого-либо товара, сделанного лицу, не присутствующему на месте заключения акта. Даже в том случае, если предложение дойдет до противоположной стороны, и она его примет, это никак не изменит результата. Но осуществление этой торговой сделки через доверенное лицо или посредством письма является исключением.

Доверенный может осуществлять покупку или продажу от имени доверителя. При этом присутствие доверителя на месте заключения акта условием не является. Представитель лишь доставляет противоположной стороне сообщение от персоны, которую он представляет. Например, продавец дает своему представителю следующие инструкции: «Я продаю этот товар такому-то человеку, отсутствующему здесь, по такой-то цене. Иди и сообщи ему об этом». Если покупатель, получивший это сообщение от представителя продавца, ответит «купил» или «согласен», то акт продажи будет считаться состоявшимся. В данном случае, несмотря на то, что продавец и покупатель находятся в разных местах, благодаря представителю, они считаются присутствующими в одном месте заключения акта.

Что же касается акта продажи посредством письма, то он осуществляется следующим образом: продавец сообщает письмом: «Я продаю

тебе мой товар по такой-то цене», а покупатель после получения письма говорит: «покупаю» или «согласен». В данном случае два места заключения акта считаются единым в связи с письменным предложением. Однако в том случае, если после прочтения письма согласие будет отложено до следующей встречи, акт продажи будет считаться не заключенным, так как предложение действительно лишь до того момента, как противоположная сторона получит и прочтет письмо.

Б. УСЛОВИЯ ДЕЙСТВИТЕЛЬНОСТИ АКТА

Различают два вида условий действительности акта: общие и особые.

1. Общие условия:

Это условия, необходимые для того, чтобы какой-либо из видов торговли стал действительным с точки зрения шариата. Продаваемый товар должен быть лишен следующих шести недостатков: неопределенность, принуждение, продажа на время, гарар (риск обмана), недействительные и наносящие вред акту условия. Далее мы подробнее остановимся на каждом из них.

а) Неопределенность. Имеется в виду неопределенность, которая может стать причиной возникновения серьезных разногласий. Например, если человек продает из своего стада какого-то барана, то покупатель захочет взять самого крупного и тучного барана, а продавец захочет отдать самого маленького и худого. Таким образом, из-за неопределенности характеристик животного между ними возникнут разногласия.

б) Принуждение. Принуждение может быть полным или частичным.

К полному принуждению относится угроза убийства или нанесения увечья. После того, как человек избавится от угрозы, то будет вправе расторгнуть заключенный по принуждению акт.

Что же касается частичного принуждения, то к нему относятся угрозы лишения свободы, нанесения побоев или отправки в ссылку. Этот вид

принуждения, также как и предыдущий, делает заключенный акт недействительным.

в) Продажа на время. Продажа на время также является причиной недействительности акта продажи, так как владение имуществом не допускает временных ограничений. То есть, основой при продаже какого-либо товара является переход права бессрочного владения им к противоположной стороне. Например, если на предложение продавца о продаже квартиры сроком на один год покупатель ответит согласием, то, несмотря на это, данный акт продажи будет недействительным, и стороны должны расторгнуть его. Если квартира через год будет возвращена, то это более соответствует акту аренды. С другой стороны, покупатель в течение этого года не сможет полностью использовать право собственности, например, не будет иметь возможности продать эту квартиру третьему лицу.

г) Гарар (продажа с риском обмана). Под термином «гарар» понимается вероятность отсутствия одного из свойств, которые являются условием. Например, если кто-то, продавая корову, скажет, что она дает 20 литров молока в день, то существует вероятность, что эта корова не даст 20 литров молока в день. Поэтому данная продажа содержит в себе риск обмана. То же самое относится к продаже детеныша животного, находящегося в утробе матери, так как детеныш может родиться мертвым, или его мать может погибнуть до родов или быть продана. Поскольку в подобных актах существует вероятность, что они не могут быть осуществлены, то являются недействительными.

д) Вред. Означает невозможность передачи купленного товара покупателю без нанесения вреда продавцу, например, продажа балки, входящей в конструкцию крыши здания, или продажа одного метра ткани от куска, предназначенного для пошива костюма. Очевидно, что демонтаж одной балки может нанести вред всей конструкции, а продажа одного метра ткани из отреза, предназначенного для пошива костюма, приведет к тому, что оставшийся материал станет ни к чему не пригодным. И в том, и в другом случае продавец понесет от этого убыток, поэтому он может аннулировать этот акт продажи. Однако в том случае, если эта продажа будет осуществлена сознательно, и товар будет передан покупателю, то данный акт продажи будет считаться действительным.

е) Недействительные условия. К ним относятся какие-либо условия, обеспечивающие дополнительную выгоду только одной стороне, будь то продавец или покупатель. Следует обратить внимание на то, что данное условие не относится к числу условий, установленных шариатом, или ставших обычаем, а также не относится к числу обязательных условий акта. В качестве примера можно привести продажу квартиры с условием бесплатного проживания в ней продавца в течение года после продажи.

С другой стороны, в исламском обществе обращение к условиям, обеспечивающим дополнительную выгоду одной из сторон, может принять форму установившейся традиции. В этом случае, на основании того, что данное условие стало обычной практикой, делается заключение о его действительности. В качестве примера можно привести продажу бытовой техники с предоставлением фирмой-продавцом гарантии по бесплатному ремонту ее в течение года.

2. Особые условия:

Это условия, которые присутствуют в некоторых видах продаж, а в других видах продаж отсутствуют. В зависимости от особенностей акта и характеристик продаваемого товара, можно выделить следующие виды условий:

а) Запрет продажи до фактического получения товара. Данный запрет относится исключительно к продаже движимого имущества. Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) сказал: *«Тот из вас, кто покупает продукты питания, пусть не продает их другому, пока не получит»*.¹⁶⁰ Если движимое имущество подверглось уничтожению до его фактического получения продавцом, он, не имея его на руках, не может осуществить акт продажи.

Но поскольку уничтожение недвижимого имущества происходит редко, то, по мнению имамов Абу Ханифы и Абу Юсуфа, продажа недвижимого имущества до его фактического получения является разрешенной.

160 Бухари, Бюйу, 54, 55; Муслим, Бюйу, 30, 35, 36.

б) Информированность о прежней цене покупки в тех актах продажи, которые основаны на доверии. При заключении актов продажи, основанных на доверии, таких как «**мурабаха**» (продажа с фиксированным размером прибыли), «**тавлийа**» (продажа по себестоимости) и продажа в убыток, необходимо знать первоначальную стоимость товара. Например, если кто-то скажет, что продает товар со скидкой 20%, то необходимо знать закупочную стоимость товара, чтобы можно было прибавить к ней 20% прибыли. При продаже в убыток также требуется знание закупочной цены или стоимости затрат. Поскольку в данном случае клиент принимает решение на основании доверия к полученной информации, то этот вид продаж носит название «**акт продажи, основанный на доверии**».

в) Выплата стоимости наличными при актах обмена. Если акт продажи будет осуществляться в виде обмена денежных средств на денежные средства (купля-продажа валюты), золота – на золото или серебра – на серебро, то в этом случае фактическое получение стоимости обеими сторонами является обязательным условием. В противном случае, в акте продажи возникает «**риба**» (ростовщический процент).

г) В акте «салиям» оплата стоимости товара происходит до его получения. Если продажа осуществляется по предоплате, то она должна отвечать всем условиям сделок данного вида. Далее мы подробно расскажем об акте «салиям».

д) Наличный обмен тех средств, в котором возможно возникновение «риба». Если товар относится к той категории, при продаже которого возможно возникновение «риба» (ростовщический процент), то обмен товара осуществляется на товар того же вида в равных пропорциях. Если товары относятся к разным видам, то их количество может быть разным при условии, что обмен производится через наличный расчет. По мнению шафиитов, человек, занимающийся обменными операциями, может брать некую плату за оказанные услуги. Сообщается, что Посланник Аллаха (*салияллаху алейхи ва салиям*) сказал: «*Золото продается за золото, серебро – за серебро, пшеница – за пшеницу, ячмень – за ячмень, финики – за финики, соль – за соль в равных количествах и за наличный*

*расчет. Однако если товары будут разных видов, то можете продавать их как пожелаете».*¹⁶¹

В. УСЛОВИЯ НЕОБХОДИМЫЕ ДЛЯ ВСТУПЛЕНИЯ АКТА В ЗАКОННУЮ СИЛУ

Для вступления акта в законную силу необходимо наличие двух условий: владение имуществом и отсутствие в продаваемом товаре прав других людей. Далее мы подробнее расскажем об этих условиях.

1. Владение или распоряжение:

Все, чем владеет и распоряжается человек на правах хозяина при отсутствии препятствий, установленных шариатом, называется собственностью. Душевнобольные, слабоумные и люди с ограниченной дееспособностью имеют право использовать принадлежащее им имущество. Но, по причине недееспособности, полномочия по распоряжению их имуществом передано опекунам. В данном случае препятствием, установленным шариатом, является то, что эти люди находятся под опекой.¹⁶²

«Распоряжение» (веляйат) означает правомочие, данное шариатом, посредством которого заключается и приобретает законную силу какой-либо акт. Тот, кому принадлежит это правомочие, осуществляет распоряжение либо посредством самостоятельного управления своими делами, либо посредством возложения этих правомочий на другое лицо. Например, разумный совершеннолетний человек обладает независимым правом по распоряжению своими делами. Передача его полномочий по управлению делами осуществляется путем назначения доверенного лица, либо опекуна. Доверенное лицо назначает непосредственно сам человек, а те, кто может быть опекуном, определяются положениями ислама. Для людей с ограниченной дееспособностью опекунами в финансовых вопросах являются отец, дед или иной опекун, назначенный ими

161 Муслим, Мусакат 81; Абу Дауд, Бюйу 18; Ахмад бин Ханбал, V, 314, 320, 230.

162 Юсуф Муса, аль-Амваль ва Назариййатуль-Акд, стр.256.

или судьей. При назначении опекуна соблюдается следующая приоритетная последовательность: отец, затем опекун, назначенный отцом; дед, затем опекун, назначенный дедом; судья, затем опекун, назначенный судьей. Если не назначены иные опекуны, то в порядке очередности опекунами становятся отец, дед, судья.¹⁶³

2. В продаваемом товаре не должно быть прав, принадлежащих другим людям:

Если в продаваемом имуществе присутствуют права, принадлежащие другому человеку, осуществление данного акта продажи будет зависеть от разрешения обладателя этих прав. Если обладатель права даст свое разрешение, то акт вступит в законную силу, если разрешение не будет дано, то акт будет аннулирован. Эти акты носят название «**мавкуф**». К этой категории, например, относится продажа имущества, находящегося в залоге, или продажа недвижимости с проживающими там арендаторами. Подобный акт продажи ущемляет права арендаторов, что является запрещенным. Часть факихов сочла подобные акты недействительными, тогда как другая часть ученых отнесла их к разряду актов, связанных с разрешением (мавкуф). Второе мнение является более правильным, так как в данном случае есть вероятность, что кредитор, в чьем распоряжении находится заложенное имущество, или арендатор дадут свое согласие на продажу. Но до тех пор, пока это согласие не будет получено, акт будет приостановлен. После того как разрешение будет получено, данный акт продажи вступит в законную силу.¹⁶⁴

Г. УСЛОВИЯ ОБЯЗАТЕЛЬНОСТИ АКТА ПРОДАЖИ

Для того чтобы какой-либо акт продажи стал обязательством, необходимо, чтобы ни та, ни другая сторона не обладала правом его одностороннего расторжения. Для продавца или покупателя, обладающего правом одностороннего расторжения акта, данный акт не будет обяза-

163 аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиб аш-Шераи, V 149; Ибнуль-Хумам, Фатхуль-Кадир, V, 315.

164 аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиб аш-Шераи, V 155.

вающим. В этом случае стороны имеют право выбора – либо расторгнуть акт, либо продолжить его. Например, если человек покупает товар, не видя его, то у него есть право одностороннего расторжения данного акта при осмотре купленного товара. Если при осмотре покупатель увидит, что товар не соответствует ранее указанным характеристикам, или ему не понравится этот товар, то он может расторгнуть заключенный акт. Если же купленный товар его удовлетворяет, то он даст окончательное согласие на сделку.¹⁶⁵



165 Ибн Абидин, Раддуль-Мухтар, IV, 6.

IV – СХОДСТВА И РАЗЛИЧИЯ В МНЕНИЯХ МАЗХАБОВ, КАСАЮЩИЕСЯ УСЛОВИЙ ПРОДАЖИ

1. Имеется единогласное мнение, что стороны, заключающие акт продажи, должны быть дееспособны. Что касается условия совершеннолетия участников акта, то это является спорным вопросом. По мнению ханафитского и маликитского мазхабов, совершеннолетие участников акта является условием вступления его в законную силу, тогда как по мнению шафиитского и ханбалитского мазхабов, совершеннолетие является необходимым условием для заключения (возникновения) акта. Принцип свободного волеизъявления сторон при совершении торговой сделки, по мнению ханафитского мазхаба, является условием вступления акта в законную силу, по мнению же большинства факихов, это является условием заключения акта.¹⁶⁶

2. Существует единогласное мнение муджтахидов о том, что при заключении акта предложение и согласие должны следовать без промежутка; предложение и согласие должны быть выражены в единообразной форме; предложение и согласие должны быть услышаны каждой из сторон; акт купли-продажи не должен осложняться дополнительными материальными и временными условиями, не относящимся к «рукнам» акта купли-продажи.¹⁶⁷

3. Необходимо, чтобы польза от продаваемого товара была дозволена по шариату; чтобы этот товар имел материальную ценность, был чистым, реально существовал и мог быть передан покупателю; характеристики товара должны быть известны. По поводу необходимости наличия всех этих условий существует единогласное мнение.

166 аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиб аш-Шераи, V 135; Ибн Рушд, Бидайатуль-Муджтахид, II, 278; Ибн Кудама, аль-Мугни, IV, 246;

167 аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиб аш-Шераи, V 135; Ибнуль-Хумам, Фатхуль-Кадир, V, 80; аз-Зухайли, аль-Фикхуль-Ислами ва Адиллятуху, IV, 398.

V – ПРАВОВЫЕ РЕШЕНИЯ, КАСАЮЩИЕСЯ АКТА ПРОДАЖИ

A. ПРАВОВЫЕ РЕШЕНИЯ АКТА

Правовым решением какого-либо акта являются его цель и результат. Так, в акте продажи правовым решением будет передача покупателю права владения имуществом, а продавцу – права на получение стоимости проданного имущества. В акте аренды таким решением будет являться передача арендатору права извлечения пользы из арендованного имущества, а арендодателю – стоимости аренды, поскольку целью этих актов является получение определенных результатов.

B. ВИДЫ ПРАВОВЫХ РЕШЕНИЙ

1. Правовые решения, освещающие об ответственности:

В исламе к данной категории относятся правовые решения, информирующие о предписаниях или запретах. В качестве примера можно привести правовое решение об обязательности 5-кратного намаза. Все повседневные действия, совершаемые достигшим совершеннолетия и находящимся в здравом уме верующим, относятся к одной из восьми категорий правовых решений, а именно: фард, ваджиб, сунна, мустахаб, мубах, харам, макрух и муфсид. Данная классификация принадлежит муджтахидам ханафитского мазхаба.

По мнению большинства муджтахидов, правовые решения делятся на пять категорий: ваджиб, мандуб, харам, макрух и мубах.¹⁶⁸

2. Правовые решения законодательного характера, определяющие являются ли совершенные действия правильными и обязывающими или нет:

Правовые решения акта, содержащие все необходимые rukny (основы) и шарты (условия) являются «действительными и обязывающими».

3. Правовые решения, указывающие на результат текущих сделок:

Действия, содержащие все необходимые «рукны» и «шарты», завершаются правовыми результатами. Как уже было сказано раньше, правовыми результатами акта продажи являются обретение покупателем права собственности на купленный товар, а продавцом – права собственности на средства от продажи. Однако для того, чтобы возникли эти результаты, необходимо, чтобы акт продажи был обязывающим без права его одностороннего расторжения.¹⁶⁹

**В. ЭЛЕМЕНТЫ, ВХОДЯЩИЕ В ПОНЯТИЕ
«ПРОДАЖА»**

При продаже движимого или недвижимого имущества, продаже подлежат и некоторые его дополнительные элементы и части. В данном случае применяется следующее общее правило: например, при продаже дома все, что относится или примыкает к нему, также включается в продажу, даже в том случае, если не будет отдельно упомянуто. Все, что не отвечает указанным требованиям, не может быть продано без отдельного упоминания, если только подобная продажа не стала установившейся

168 Закийуддин Шаабан, Усулюль-Фикх, пер. Ибрагим Кафи Донмез, Анкара 1990, стр. 200.

169 аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиб аш-Шераи, V 233; Юсуф Муса, аль-Амваль ва Назарийятуль-Акд, стр.372.

традицией. С другой стороны, даже если продажа этих элементов стала традицией, продавец может снять их с продажи. Например, нет сомнения в том, что лестницы, двери и окна многоэтажного здания включены в продажу. Однако если лестница, окно и прочее являются отдельными предметами, не входящими в конструкцию здания, то их продажу необходимо обговорить отдельно. В противном случае они не будут включены в продажу.¹⁷⁰

Из вышесказанного следуют выводы:

1. Если кто-то решит купить нижний этаж двухэтажного здания, и при заключении акта ничего не будет сказано о верхнем этаже, то верхний этаж здания не становится предметом продажи «по умолчанию», так как две подобные вещи не могут быть частями друг друга.

2. Продаваемая вещь включает как все права, связанные с ней, так и все дополняющие ее элементы. Например, если при продаже дома с земельным участком, на котором он стоит, отдельно не будут оговорены дорожки в саду, туалет, колодец, растущие в саду деревья, то все эти предметы «по умолчанию» входят в объем продажи. Садовая калитка и входная дверь дома также входят в объем продажи, так как являются дополняющими элементами дома.



170 Ибн Абидин, Раддуль-Мухтар, IV, 197.

VI – ВИДЫ КУПЛИ-ПРОДАЖИ, ПРОТИВОРЕЧАЩИЕ УСТАНОВЛЕНИЯМ ИСЛАМА

А. ВИДЫ ТОРГОВЛИ, СЧИТАЮЩИЕСЯ ЗАПРЕЩЕННЫМИ

1. Продажа того, что не существует:

Имеется единогласное мнение ученых в отношении недействительности сделок по купле-продаже чего-либо несуществующего. Например, продажа еще не родившегося детеныша животного, не взошедших зерновых или не собранных фруктов. Эти акты продаж являются недействительными, так как на момент заключения сделки продаваемый товар не существует, и есть риск, что он вообще может не появиться. Доказательством этого является следующий хадис: *«Посланник Аллаха запретил продажу плода, находящегося в чреве верблюдицы, а также детенышей еще не родившегося детеныша животного»*.¹⁷¹

Одной из целей ислама является устранение любых рисков, которые могли бы привести к обману или возникновению разногласий между сторонами. Передается, что Ибн Аббас (*радыйаллаху анху*) сказал: *«Посланник Аллаха (салляллаху алейхи ва саллям) запретил продажу фруктов, находящихся на дереве до их созревания, шерсть животного – до того, как она будет сострижена, и молоко, находящееся в вымени животного, до того, как оно будет выдоено»*.¹⁷²

¹⁷¹ Бухари, Бюйу, 61; Муслим, Бюйу, 5-6; Абу Дауд, Бюйу, 24.

¹⁷² Бухари, Закят, 58, Бюйу, 82, 83, 87; Муслим, Бюйу, 51, 52, 56; Насаи, Бюйу, 28; Ибн Маджа, Тиджарат, 32.

Если фрукты будут проданы, еще находясь на дереве, до своего созревания, то из-за возможных заморозков, засухи или проливных дождей существует риск того, что урожай вообще не будет собран, и, таким образом, выплаченная стоимость останется не возмещенной. Что же касается продажи ненадоенного молока или неостриженной шерсти животного, то в этом случае существует неопределенность в отношении точного количества и характеристик продаваемого товара. Таким образом, подобная торговая сделка может привести к обману.

2. Продажа товара, передача которого не представляется возможной:

а) Сделки, при осуществлении которых передача товара является невозможной: целью купли-продажи является получение покупателем в собственность купленного товара, а продавцом – его стоимости в результате взаимного обмена. Если продавец не передаст проданный товар покупателю, ожидаемая польза не будет извлечена. В связи с этим, по мнению большинства факихов ханафитского мазхаба, если кто-то продаст товар, передача которого невозможна, то данная продажа будет запрещенной даже в том случае, если этот товар будет находиться во владении продавца. В случае продажи плавающей в воде рыбы или летящей в небе птицы, которые не пойманы, убежавшего животного, угнанного автомобиля, украденной вещи, местонахождение которой неизвестно, продавец не сможет передать их покупателю. Поэтому подобная продажа запрещена. Если после этой продажи продаваемые вещи появятся, и их передача покупателю станет возможной, то тогда продавец и покупатель могут заключить новый акт продажи. В этом случае прежний запрещенный акт продажи автоматически аннулируется и не будет иметь силы.

б) Продажа того, что является долгом: «долг» на арабском – «дейн», в множественном числе – «дуйун». К категории долгов относятся: невыплаченная стоимость проданного товара, сумма беспроцентного займа, махр, получаемый женщиной при бракосочетании, оплата за сделанную работу, компенсация за нанесенное ранение, компенсация за ущерб имуществу и т.п. При выплате долга возможны следующие правовые решения:

Продажа долга в рассрочку: продажа займодавцем долга в рассрочку должнику или третьему лицу является запрещенной, так как в одном из хадисов сообщается: *«Посланник Аллаха запретил продажу долга за долг»*.¹⁷³ Запрет на продажу долга за долг основывается на невозможности передачи проданного, вероятности возникновения «риба» и риска обмана.

В качестве примера продажи долга за долг можно привести следующий: если кто-либо купит 1 тонну пшеницы с отсрочкой платежа на месяц с условием поставки через месяц после заключения акта, то в этом случае будет иметь место обмен с рассрочкой одного долга на другой.

Продажа долга за наличный расчет: по мнению муджтахидов четырех мазхабов, займодавец может продать должнику его долг за наличный расчет или же подарить его, так как запрет на продажу долга за долг основывается на невозможности передачи предмета продажи. При продаже долга должнику за наличный расчет необходимость в передаче отсутствует, так как его долг уже считается переданным ему. Например, кто-либо, дав в качестве беспроцентного займа тонну пшеницы, вместо получения долга пшеницей может продать ее должнику за наличные деньги или же подарить ее. В данном случае пшеница уже считается переданной покупателю.¹⁷⁴

Долговое обязательство: если долг по долговому обязательству будет продан должнику за меньшую сумму, то, с точки зрения шариата, это допустимо. Например, если должник по обоюдному согласию с займодавцем выкупит долговую расписку на 1.000.000 рублей с рассрочкой на шесть месяцев за три месяца до окончания срока за 800.000 рублей, то это будет дозволенным действием.

3. Продажа, содержащая в себе риск обмана (гарар):

а) Значение термина «гарар»: лексическое значение слова «гарар» – «опасность», «подвергать опасности», а также «сомнительная торговля».

173 Этот хадис передал Даракутни от Ибн Умара и Табарани – от Рафи бин Хадиджа. Хадис является слабым.

174 аль-Касани, Бадаийу Санайи фи Тартиб аш-Шераи, V 148; Ибн Кудам, аль-Мугни, IV, 120.

В терминологии фикха **«гарар»** в сделках означает «обман», «хитрость», «неясность», а также «отсутствие возможности для передачи товара». Один из крупнейших факихов ханафитского мазхаба, ас-Сарахси (д.с. 728/1328), дал такое определение понятию «гарар»: «Это то, итог чего неясен и скрыт». Более ясное определение принадлежит Ибн Каййиму (д.с. 751/1350): «Гарар – это то, передача чего покупателю не представляется возможной, и не имеет значения, существовало ли это на момент продажи или нет. Например, продажа украденного товара или убежавшего животного».

В исламе запрещены торговые сделки, которые содержат риск обмана. В одном из хадисов говорится: *«Пророк запретил продажи, в которых присутствует гарар»*.¹⁷⁵ А следующий хадис разъясняет, что такое «гарар»: *«Посланник Аллаха сказал: «Не покупайте непойманную рыбу, живущую в воде, так как при этом есть риск быть обманутым»*.¹⁷⁶

Таким образом, можно сказать, что термин «гарар» охватывает все виды торговых сделок, в которых присутствует риск того, что они не будут осуществлены вообще, или же будут осуществлены, но не в том объеме и не в том виде, как ожидалось, или в них будет отсутствовать возможность передачи проданного товара покупателю.

В различных хадисах были приведены примеры торговых сделок, которые могут стать причиной обмана продавца или покупателя. К таким торговым сделкам относятся: **«мадамин»**, **«маляких»**, **«хаблүль-хубле»**, **«мулямаса»**, **«мунабаза»**, **«мухакала»** и **«хасат»**. В одном из них говорится: *«Посланник Аллаха запретил продажу еще не зачатого потомства животных (мадамин), продажу еще не родившегося детеныша, находящегося в утробе самки (маляких), а также продажу потомства от еще не родившегося на свет детеныша (хаблүль-хубле)»*.¹⁷⁷

Во всех перечисленных видах торговли существует вероятность того, что они не смогут быть осуществлены, а также вероятность того, что у продавца не будет возможности передать покупателю проданный товар. В данной ситуации невозможно избавиться от всей неопределенности

175 Муслим, Буюу, 4; Абу Дауд, Буюу, 24, 25; Тирмизи, Буюу, 17; Насаи, Буюу, 27; Ибн Маджа, Тиджарат, 23.

176 Ахмад бин Ханбаль, Муснад, I, 288.

177 Бухари, Буюу, 61; Муслим, Буюу, 5, 6; Абу Дауд, Буюу, 24.

ни в момент заключения сделки, ни во время ее осуществления. Поэтому подобный акт продажи будет считаться запрещенным. Точно также в других хадисах запрещены такие виды торговых сделок, как **«муляма-са»** – означающее, что если покупатель дотрагивался или брал в руки какой-либо товар, то уже обязан был купить его, так как прикосновение к товару делало акт обязательством для него; **«мунабаза»** – сделка, при которой продавец бросал в покупателя какой-либо товар, после чего тот был обязан приобрести его; **«хасат»** – сделка, в которой продаже подлежал товар, в который попадал брошенный наугад камень.¹⁷⁸ Поскольку в этих трех актах существует возможность исправления имеющихся изъянов и передачи проданного товара покупателю, они не считаются запрещенными, но являются недействительными.

Из вышеприведенных примеров и хадисов следует, что одним из требований ислама в сфере торговли является ясность и определенность во всем, что относится к товару и его стоимости. Если неопределенность в отношении товара или стоимости может быть устранена путем обоюдного соглашения, то данный акт будет относиться к категории недействительных. Но в том случае, если отсутствует возможность передачи проданного товара покупателю, или же неопределенность имеет неустранимый характер, то данный акт будет считаться запрещенным. Например, продажа еще не выросших плодов или неродившегося детеныша животного.

В качестве примера неопределенной сделки рассмотрим страхование.

б) Страхование с точки зрения ислама: страхование – это акт, заключаемый между двумя и более лицами. Страховщик за определенную плату, носящую название «страхового взноса», берет на себя обязательства по выплате застрахованному лицу ущерба, время и место возникновения которого является неопределенным. В данном случае долгом застрахованного лица является внесение в установленное время страховых взносов, а долгом страховщика – возмещение возможного ущерба на основании заключенного соглашения.

¹⁷⁸ Бухари, Саят, 10, 30, Саум, 27, Бюйу, 62, 63; Муслим, Бюйу, 1-3; Абу Дауд, Бюйу, 24.

Страхование в его сегодняшнем виде относится к числу сравнительно новых видов актов. Впервые оно было применено в XIV веке в Италии для страхования на море. Приблизительно два столетия тому назад страхование впервые появилось в исламском мире и сразу стало предметом дискуссий. До сих пор высказываются мнения как в пользу страхования, так и против него.

Такие исламские ученые, как Мухаммад Абдух, Мустафа аз-Зерка, Шелтут и Мухаммад аль-Бехий считали, что страхование является актом взаимопомощи, поэтому должно быть разрешено. По этому поводу Мухаммад аль-Бехий говорил: «Страхование не является актом продажи, а является соглашением по оказанию помощи и поддержки, заключаемым для того, чтобы облегчить положение людей, потерпевших ущерб. В независимости от того, страхование это жизни или имущества, целью его является взаимопомощь. Например, сельский житель страхует свой скот, коммерсант страхует свой товар, владелец дома – свой дом, автовладелец – свою машину, так как они думают, что в случае ущерба смогут облегчить свое положение лишь с помощью кого-либо другого. Человек, страхующий свою жизнь, знает, что его смерть всецело во власти Аллаха Всевышнего, и когда наступит время смерти, никто не сможет ее отдалить. Целью страхования жизни является обеспечение членов его семьи из источника материальной помощи в случае его смерти».¹⁷⁹

в) Мнение Ибн Абидина в отношении страхования: Ибн Абидин (д.с. 1252/1836), относящийся к числу крупнейших факихов ханафитского мазхаба, считал страхование в мусульманских странах недозволенным, но, вместе с тем, считал дозволенным получение страховки за ущерб, причиненный имуществу, застрахованному в страховых компаниях немусульманских стран. Его решение по этому вопросу сводится к следующему: «В соответствии с традицией, получившей распространение среди коммерсантов, при аренде корабля у иностранца, во время заключения акта арендатор в качестве гарантии сохранности товара, отдает определенную сумму денег, которая называется «страховкой». Если судно сгорит, утонет или будет разграблено, то страховая компания, находящаяся в немусульманской стране, выплатит стоимость товара. Насколько я понимаю, получение стоимости уничтоженного товара явля-

179 См. аль-Фикху'ль-Ислами ва Татаввуруху, стр. 462.

ется запрещенным. Однако если у коммерсанта-мусульманина будет компаньон-немусульманин в немусульманской стране, и их общий товар будет застрахован там, а впоследствии подвергнется уничтожению, то коммерсанти-мусульманин может получить компенсацию, выплачиваемую компанией. Акт страхования был заключен между двумя немусульманами, и компенсация выплачивается с согласия его компаньона, живущего в немусульманской стране».

Ибн Абидин обосновывал запрещенность получения мусульманами возмещения за уничтоженный товар по страховому соглашению, заключенному между мусульманами, следующими доказательствами:

аа. Поскольку в договоре страхования не наличествует какая-либо из четырех причин, необходимых для выплаты возмещения, то он не является обязывающим долгом. В соответствии с предписаниями ислама, для того чтобы возмещение нанесенного ущерба стало для кого-либо обязательным, необходимо наличие хотя бы одной из следующих причин:

- Преступная агрессия: убийство, нанесение ранений, поджог, разрушение.
- Стать причиной причинения ущерба: например, чья-то смерть или получение травм кем-то в результате падения в выкопанную посреди дороги яму из-за непринятия необходимых мер по предупреждению об опасности.
- Захват чужого имущества без права: например, разбой, кража, удержание продавцом проданного товара без согласия покупателя.
- Поручительство: выступающий в качестве гаранта при займе денег поручитель обязан выплатить долг кредитору в том случае, если этого не сделает должник. После этого поручитель взыскивает выплаченную сумму с должника.

Таким образом, если застрахованный товар подвергся уничтожению, то на страховую компанию не возлагается обязанность возмещения ущерба, так как ее деятельность нельзя отнести к четырем перечисленным случаям.

бб. Страхование также не похоже на возмещение стоимости сданных на хранение вещей, так как товар находится в руках собственника, а не страховщика.

вв. Акт страхования нельзя охарактеризовать и как компенсацию за обман, так как это подразумевает, что мошенник заранее знает об опасности, но скрывает истинное положение дел от жертвы обмана, вводя в заблуждение. Страховая компания не старается обмануть коммерсанта, но и об опасности заранее ничего не знает, например, утонет корабль или нет.

Если страховщик и застрахованный знают об опасности в момент заключения акта, то в этом случае акт страхования будет действительным. Например, знание о возможности нападения пиратов или разбойников.¹⁸⁰

г) Мнение комиссии по фикху в отношении страхования: комиссия по фикху в составе десяти человек под председательством Абдуллаха бин Хумайда, собравшись 04.04.1397/1977 г. в Мекке, рассмотрела вопросы, связанные со страхованием, и пришла к единогласному (кроме Мустафы аз-Зерка) выводу о недозволённости страхования.

Краткое содержание решения, принятого этой комиссией:

- Страховое соглашение содержит в себе риск обмана (гарар), так как застрахованный точно не знает, какую сумму в общем ему придется заплатить, и сколько ему будет выплачено. Возможно, что после выплаты всего одного-двух страховых взносов, его имущество будет погублено, и он получит всю его стоимость. Возможно также, что застрахованный, выплачивая страховые взносы на протяжении долгих лет, ничего не получит, так как страховой случай может не наступить, и его имущество будет в целости.

- Страхование подобно азартной игре. Страховая компания, не будучи причастной к нанесению ущерба, берет на себя его возмещение. А в случае, если застрахованному имуществу не будет нанесен ущерб, страховая компания продолжит безвозмездно получать страховые взносы.

¹⁸⁰ Ибн Абидин, Раддуль-Мухтар, III, 273; аз-Зухайли, аль-Фикхуль-Ислами ва Адилатуху, IV, 443, 444.

- Страховка включает в себе «риба» (ссудный процент). В том случае, если страховая компания выплатит застрахованному лицу сумму, превышающую сумму его страховых взносов, то этот излишек и будет являться «риба».

- В страховых операциях имеет место получение чужого имущества без права. Это запрещено аятом: **«О те, которые уверовали! Не пожирайте своего имущества между собой незаконно, а только путем торговли по обоюдному вашему согласию».**¹⁸¹

Сегодня страховые компании вкладывают средства, полученные от клиентов, либо в банки под процент, либо в торговлю. Прибыль, полученная в конце года делится исключительно между владельцами компании, а застрахованные не получают какой-либо доли от этой прибыли. В случае нанесения ущерба имуществу, жизни или здоровью застрахованного, страховая компания ограничивается лишь возмещением этого ущерба. Приведенные выше мнения Ибн Абидина и других исламских правоведов в отношении страховых операций, а также мнения об их запретности связаны как раз с подобными страховыми компаниями.

д) Каким должно быть страхование в соответствии с нормами ислама?

- Несколько человек могут сформировать страховой фонд взаимопомощи путем выплаты ежемесячных или периодических денежных взносов. Эти денежные средства не используются для вкладов, а могут быть переведены в конвертируемую валюту или ценные металлы, например, золото. В случае ущерба от пожара, наводнения, аварии, кражи и других бедствий кого-то из членов данного страхового фонда, ему выплачивается компенсация, в несколько раз превышающая сумму выплаченных им до этого дня страховых взносов. Если же у этого члена страхового фонда отсутствует возможность возврата полученных средств, то выплаченная ему сумма считается подарком. Если же его материальное положение позволяет, то он в течение определенного срока возвращает ту сумму, которая была выплачена ему в виде помощи. В этом случае помощь, оказанная нуждающимся членам страхового фонда, рассматривается как беспроцентный займ.

181 ан-Ниса 4/29.

Если собранные денежные средства страхового фонда будут вложены в торговлю, то получаемая от этого прибыль будет прибавляться к основному капиталу. Укрепляясь, страховой фонд будет понижать размер ежемесячных страховых взносов и, в конце концов, может свести их к нулю. Любой из компаньонов данного страхового фонда может за отдельный страховой взнос застраховать автомобиль, фабрику, магазин, производственное помещение и подобное этому движимое и недвижимое имущество.

С другой стороны, возможна и временная страховка, распространяющаяся, например, на определенный вид транспортируемого товара или на определенное место при совершении путешествия.

В том случае, если одного из членов страховой компании постигнет бедствие, которое принесет ему большой ущерб, и затем он получит страховку, сумма которой будет превышать сумму сделанных им взносов, то этот излишек рассматривается как подарок от других членов компании. Если человек не потерпит ущерба, то средства, выплаченные им в виде страховых взносов, рассматриваются как подарок, сделанный им страховой компании. Таким образом, страховая компания становится не средством эксплуатации, а организацией взаимопомощи.

- Осуществление государственной социальной защиты через создание исламским государством страховой организации, подконтрольной ему, представляет собой более надежный путь решения социальных проблем населения. Однако следует отметить, что государство, будучи основателем такой компании, не должно осуществлять эту деятельность с целью получения прибыли. Получаемая прибыль должна прибавляться к основному капиталу, за счет чего, по мере укрепления материального состояния компании, размер страховых взносов, выплачиваемых компаньонами, должен снижаться. А перспективной целью компании должно стать возмещение ущерба имуществу, жизни или здоровью застрахованных членов без внесения ими страховых взносов.

Целью страхования является разделение тяжести груза, непосильного для одного человека, между максимально возможным количеством людей и возмещение большого ущерба всеми сообща таким образом, что это не будет ни для кого затруднительным. Нет ничего более естественного, чем помощь мусульман своему брату, которого постигла беда,

лишившая его благополучия. Безвозмездная материальная помощь мусульманину, находящемуся в бедственном положении, несомненно, является прекрасным примером. Однако система страхования, где горе людей, катастрофы и бедствия используются для получения больших прибылей, из которых лишь очень незначительная часть расходуется непосредственно на возмещение ущерба, в то время как основные огромные суммы делятся между владельцами компании, считается в исламе неприемлемой моделью организации взаимопомощи. В страховой компании каждый член, который платит страховые взносы, должен получать свой пай от той прибыли, которую получает компания. Или же прибыль должна прибавляться к основному капиталу и расходоваться на цели развития взаимопомощи.

е) Заключение. В заключении следует сказать о страховании следующее:

- В той стране, где в полной мере практикуются все установления ислама, не возникает необходимости в отдельной системе страхования. Если в результате пожара, наводнения, аварии или разорения у человека возникнет потребность в больших расходах, с которыми он в одиночку не в состоянии справиться, то в этом случае всю необходимую материальную помощь ему оказывает государство.

- Для того, чтобы не доводить людей до полного обнищания, с целью возмещения ущерба, нанесенного имуществу или здоровью, могут быть созданы страховые компании взаимопомощи, руководство которыми будет осуществлять государственная организация. Подобное страхование не будет преследовать цель получения прибыли. В том случае, если основной капитал будет использоваться для вложения в какое-либо дело, то вся полученная прибыль будет прибавляться к нему, и компания, становясь сильнее, будет уменьшать размер страховых взносов таким образом, что в дальнейшем члены компании вообще перестанут их платить. Данный вид страхования соответствует хадису, в котором говорится: *«Обменивайтесь подарками, ибо это увеличит вашу любовь друг к другу»*.¹⁸²

182 Малик, Муватта, Хуснуль-Хулук, 16.

- Что касается страховых организаций, основанных исключительно в коммерческих целях и вкладывающих свой капитал в банки под проценты, то они являются инструментом, использующим тяжелые моменты жизни людей в корыстных целях. Страховые операции при отсутствии необходимости в них являются актом, содержащим большой риск обмана (гарар).

4. Продажа нечистого (наджас) или того, к чему были примешаны нечистоты:

То, что запрещено аятами Корана для приема в пищу или в виде питья, ввиду содержащегося в этом вреда, носит название «**наджас**» (нечистоты). В качестве примера можно назвать спиртные напитки, свинину, мясо издохшего животного, кровь. В Коране говорится: **«Аллах запретил вам мертвечину, кровь, мясо свиньи, а также то, что заколото не во имя Аллаха»**.¹⁸³ В другом аяте в число запретного включено и спиртное.¹⁸⁴ Запрет, содержащийся в этих аятах, связан с употреблением этих продуктов в пищу. Хадис, переданный от Джабира бин Абдуллаха (*радыйаллаху анху*) (д.с. 78/697), указывает, что продажа этих продуктов также является запрещенной: *«Посланник Аллаха (салляллаху алейхи ва саллям) сказал: «Воистину Аллах и Его Посланник запретили продажу вина, мертвечины, свинины и идолов». У него спросили: «О Посланник Аллаха! Что ты скажешь о жире издохших животных? Им обмазывают корабли, а люди используют его для освещения». Посланник Аллаха ответил: «Нет! Это харам», а затем продолжил: «Да уничтожит Аллах иудеев. После того, как Аллах запретил им сало животных, они стали его топить и продавать, а полученные деньги проедали»*.¹⁸⁵

О запрете для иудеев сала животных в Коране говорится: **«Иудеям Мы запретили всех животных с нераздвоенными копытами. Мы запретили им сало коров и овец, кроме того, что находится на спинном хребте и внутренностях, или смешалось с костями. Так Мы наказали**

183 ан-Нахль 16/115; см. аль-Бакара 2/173; аль-Маида 5/3; аль-Анам 6/145.

184 аль-Маида 5/90.

185 Бухари, Буйу, 112; Муслим, Мусакат, 71, Ашриба, 7, Тиджарат, 11; Абу Дауд, Буйу, 63, 64.

их за их бесчинства. Воистину, Мы правдивы».¹⁸⁶ Что же касается продажи этого сала и поедания денег, вырученных от этой продажи, то это запрещено хадисом. Передается от Ибн Аббаса (*радыйаллаху анху*), что Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) сказал: *«Да проклянет Аллах иудеев (трижды). Воистину, Аллах запретил им сало животных, они же стали его продавать и поедали полученные деньги. Воистину, Аллах, сделав что-либо запретным для какого-либо народа, делает запретным и деньги, вырученные от продажи этого».*¹⁸⁷

По мнению ханафитского мазхаба, купля-продажа товаров, разрешенных к употреблению в качестве пищи или питья, является дозволенной, так как все одушевленные и неодушевленные создания были сотворены на пользу человеку. При отсутствии запрета в основе каждой вещи лежит дозволенность. Аллах Всевышний сказал в Коране: **«Он – Тот, Кто сотворил для вас все, что на земле».**¹⁸⁸ **«Он – Тот, Кто сделал для вас землю покорной, ступайте же по свету и вкушайте из Его удела».**¹⁸⁹ Исходя из этого, на земле не существует какой-либо физической силы, не подвластной человеку. Человек способен спуститься глубоко в недра земли или подняться высоко в небеса, так как материя была создана покорной человеку.

В другом аяте говорится, что понятие «польза» включает в себя небесные создания. Во многих аятах говорится, что все, что находится на небесах, создано на пользу человеку: **«Он подчинил вам то, что на небесах и то, что на земле. Воистину в этом – знамения для людей размышляющих».**¹⁹⁰

Вот почему некоторые животные, мясо которых не употребляется в пищу, и которые считаются нечистыми, а также некоторые вещества, которые считающиеся нечистыми, могут использоваться для извлечения пользы иным способом. Например, продажа собак, барсов, львов, тигров, волков, кошек и других хищных животных с целью использования их для охоты или охраны считается дозволенной. Также при необходи-

¹⁸⁶ аль-Анам 6/146.

¹⁸⁷ Бухари, Анбийа, 50, Бюйу, 103, 112; Муслим, Мусакат, 71, 73, 74, 106.

¹⁸⁸ аль-Бакара 2/29.

¹⁸⁹ аль-Мульк 67/15.

¹⁹⁰ аль-Джасия 45/13; см. Хадж 22/65; Лукман 31/20; ан-Нахль 16/12.

мости могут продаваться насекомые, пресмыкающиеся, например, для изготовления лекарств или лечебных целей (змеи, пиявки).

Сегодня переливание крови является одним из необходимых элементов лечения. Если кровь не будет своевременно перелита больному, то он может скончаться от кровопотери. Поэтому кровь, запрещенная для здорового человека, дозволена больному. Принцип «необходимость делает дозволенным то, что запрещено» обеспечивает верующему облегчение в затруднительных ситуациях. Таким образом, если переливание крови считается дозволенным, то есть необходимостью в ее приобретении. Если найдется кто-то, кто безвозмездно отдаст свою кровь больному, то это будет наилучшим вариантом. Но в ряде случаев бесплатной крови может не оказаться, тогда возникает необходимость в приобретении крови за деньги. Совершенно очевидно, что в данной ситуации для человека, покупающего кровь, нет ничего предосудительного. Если же продавец, используя эту трудную для другого человека ситуацию, захочет нажиться, продав кровь по завышенной цене, то это не будет разрешенным (халяль) заработком.

Моча, помет и кровь животных, мясо которых не используется в пищу, являются «**наджас**», и их продажа запрещена.

В отношении помета животных, мясо которых употребляется в пищу, то его используют в виде удобрения, топлива или строительного материала, и его продажа является разрешенной.

Что касается того, к чему были примешаны нечистоты, то это можно использовать при выделке кожи, смазывании чего-либо или освещении каких-либо помещений, за исключением мечетей. Однако сало издохшего животного является исключением из этого.¹⁹¹

По мнению мазхабов имамов Шафии и Ханбаля, продажа спиртного, мертвечины, крови и прочих нечистот запрещена, так как Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) запретил продажу подобных вещей, а также идолов.¹⁹²

191 аль-Касани, Бадаийу Санайи фи Тартиб аш-Шераи, V 142; Ибнуль-Хумам, Фатхуль-Кадир, V, 188; аз-Зухайли, аль-Фикхуль-Ислами ва Адиллятуху, IV, 446, 447.

192 Бухари, Бюйу, 112; Муслим, Мусакат, 71, Ашриба, 83; Абу Дауд, Бюйу, 63, 64.

Заключение: По мнению факихов ханафитского и захиритского мазхабов, продажа нечистот, использование которых представляется возможным, является разрешенной. Однако продажа вещей, запрещенных Сунной, является исключением и запрещена. Вместе с тем, запрещенные к продаже животные, такие как собака, при необходимости считаются товаром и могут продаваться, например, для охоты или охраны. По мнению большинства ученых, нечистое не может продаваться в принципе, так как в исламе разрешено использование и продажа только чистых вещей. Но, наряду с этим, большинство факихов признают возможность продажи помета животных, мясо которых разрешено использовать в пищу, в качестве удобрения.

5. Продажа с внесением задатка:

В том случае, если при акте купли-продажи невозможно сразу полностью оплатить стоимость покупаемого товара, то во избежание отказа продавца или покупателя от сделки, выплачивается часть стоимости товара, называемая задатком. Продажа с внесением задатка – это выплата покупателем продавцу части стоимости покупаемого товара. Если акт продажи состоится, эта сумма будет учтена при окончательном расчете, если же покупатель откажется от заключения акта, то он теряет задаток, который в этом случае будет считаться подарком.¹⁹³ В подобных актах продажи покупателю предоставляется право выбора. Если для принятия решения покупателю не установлен определенный срок, то он будет обладать правом выбора бессрочно. Акт купли-продажи с выплатой задатка является обязывающим для продавца. По мнению ханбалитов, необходимо устанавливать срок, в течение которого покупатель может использовать право выбора.

По мнению муджтахидов ханафитского мазхаба, акт продажи с внесением задатка является недействительным (**фасид**). По мнению муджтахидов других мазхабов, данный акт является запрещенным (**батыл**). Доказательством этому служит следующий хадис: *«Посланник Аллаха*

193 См. Ибн Маджа, Тиджарат, 22.

запретил продажи с внесением задатка». ¹⁹⁴ Причинами данного запрета являются «гарар», риск, владение чужим имуществом без права, а также наличие в таком акте двух недействительных условий. Первым из этих условий является дарение в пользу продавца, а вторым – право отказа от сделки, предоставляемое покупателю. Кроме того, неустановление срока, в течение которого покупатель должен сделать свой выбор, также является нежелательным условием. ¹⁹⁵

По мнению Ахмада бин Ханбаля (д.с. 241/855), продажа с внесением задатка является дозволенной. Доказательством этому служит следующий хадис: «Передается, что Зайд бин Аслам, сказал: *«У Посланника Аллаха спросили о продаже с внесением залога, и он разрешил это»*. ¹⁹⁶

В настоящее время при совершении торговых сделок, чтобы получить время на размышление, изучение рынка: а также устранить конкурентов, с продавцом заключается предварительное соглашение путем вручения ему задатка. Если сделка состоится, то сумма задатка вычитается из стоимости товара. Если же покупатель откажется от сделки, то возвращение задатка будет наилучшим решением в данной ситуации. Кады (судья) Шурайх (д.с. 87/705) ¹⁹⁷ считал дозволенной продажу с внесением задатка, основываясь на следующем аргументе: «Если кто-либо по собственной воле, без какого-либо принуждения поставит условие, не отвечающее его собственным интересам, то это условие будет считаться установленным». ¹⁹⁸

По мнению ханафитов, обе стороны могут отказаться от сделки на основании того, что продажа с внесением задатка является недей-

194 Абу Дауд, Бюйу, 67; Ибн Маджа, Тиджара, 22; Малик, Муватта, Бюйу, 1.

195 Ибн Рушд, Бидайатуль-Муджтахид, II, 161; аш-Ширбини, Мугниль-Мухтадж, II, 39; аль-Баджи, аль-Мунтака алааль-Муватта, V, 157; аш-Шавкани, Нэйлуль-Автар, V, 153.

196 аш-Шавкани, Нэйлуль-Автар, V, 153. Данный хадис является хадисом-мурсаль, Ибрахим бин Абу Яхья, занимающий место в цепочке передатчиков этого хадиса, является слабым рави.

197 Кады Шурайх бин аль-Харис аль-Кинди являлся факихом из поколения табиун, был назначен Умаром ибн Хаттабом, а затем и Али бин Абу Талибом на должность главного судьи Куфы. Находился на этой должности семьдесят лет, став большим авторитетом.

198 Ибну'ль Каййим, Иламуль-Муваккын ан Рабби'ль Алямин, III, 400; аз-Зухайли, аль-Фиххуль-Ислами ва Адиллятуху, IV, 211.

ствительной. В этом случае деньги, выплаченные в качестве задатка, необходимо вернуть. Однако в случае, если стороны решат произвести акт продажи, покупатель должен выплатить оставшуюся часть стоимости товара, а продавец, в свою очередь, должен передать товар покупателю.

6. Купля-продажа воды:

Использование воды, не являющейся частной собственностью, дозволено. Все люди имеют право на использование того, что является дозволенным. Сообщается, что Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) сказал: *«Три вещи являются общими для мусульман. Это вода, трава и огонь»*.¹⁹⁹

Различают четыре категории воды:

а) Морская вода: каждый имеет право на пользование морской водой точно так же, как каждый имеет право пользоваться солнцем или воздухом. Человек может использовать морскую воду для личных и хозяйственных нужд.

б) Вода больших рек: к таким рекам относятся Тигр, Евфрат, Нил и подобные им. Общество имеет право использовать речную воду для питья, поения животных, полива сельскохозяйственных угодий, а также создания плотин, гидроэлектростанций и подобных сооружений с условием, что их возведение не будет противоречить интересам общества. Подобные сооружения не должны наносить вред имуществу, жизни или сельскохозяйственным угодьям людей, живущих ниже по течению. В случае возникновения проблем с водоснабжением население этих мест имеет право требовать подачи воды в необходимом для себя количестве. Если река протекает по территории нескольких государств, то все эти государства имеют общие права на ее использование. И ни одно из этих государств не может препятствовать другому в использовании этой воды.

в) Вода, принадлежащая ограниченному сообществу людей: например, принадлежащий жителям какой-либо деревни арык, источник или колодец. В эту же категорию входит вода, подаваемая по каналу или

199 Абу Дауд, Буюу, 60; Ибн Маджа, Рухун, 16; Ахмад бин Ханбал, V, 364.

трубам из озера или реки. Люди имеют право использовать эту воду только для питья, поения животных и в бытовых целях, так как это является жизненной необходимостью.

г) Вода, разлитая в емкости: вода, залитая в хранилища, ведра, канистры, бутылки и другие емкости, считается собственностью того, кто ее залил. Без разрешения владельца использование этой воды другими лицами запрещено.²⁰⁰

Первые две категории воды, то есть морская и речная, являются общедоступными, и их продажа без разлива в емкости запрещена.

По мнению большинства муджтахидов, родники, источники и колодцы, принадлежащие ограниченному сообществу людей, а также вода, разлитая в емкости, считаются частной собственностью. Сами владельцы могут свободно пользоваться этой водой, в то же время имея право не позволять другим пользоваться ею.

С другой стороны, бесплатное предоставление воды, находящейся в частной собственности, тем, кто в ней нуждается, является очень похвальным деянием. Однако владельца воды нельзя принуждать к этому. Случаи, когда возникает крайняя нужда в воде, являются исключением. Например, если люди, оставшись без воды, испытывают сильнейшую жажду, от которой могут погибнуть, необходимо предоставить им воду. В противном случае у этих людей будет право вооруженного захвата воды, так как владелец воды, препятствующий им в праве утоления жажды, рассматривается как человек, намеренно желающий их гибели. Если же вода имеется лишь в объеме, необходимом самому владельцу, и ее изъятие может повлечь его гибель, то в этом случае воду необходимо оставить ему.²⁰¹

Дозволенность продажи воды за деньги основывается на следующем доказательстве: Усман бин Аффан (*радыйаллаху анху*) (д.с. 35/655) купил в Медине колодец «Рума», принадлежавший одному иудею, а затем передал его как вакф мусульманам, так как Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) сказал по поводу этого колодца: «Тот, кто купит ко-

200 Ибнুল-Хумам, Такмиляту Фатхиль-Кадир, VIII, 144; Ибн Абин, Раддуль-Мухтар, V, 311.

201 Ибнুল Хумам, Такмиляту Фатхиль-Кадир, VIII, 145; Ибн Абин, Раддуль-Мухтар, V, 313.

лодец Рума, сделав тем самым облегчение для мусульман, тот войдет в Рай».²⁰² Данный хадис, указывая на дозволенность продажи колодца, тем самым указывает и на дозволенность продажи воды.

Продажа воды была приравнена к сбору и продаже хвороста, что является дозволенным. По этому поводу Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) сказал: «Отправиться в горы, взяв с собой веревку, собрать там хворост и затем, продав его, на часть вырученных денег купить продуктов, а другую часть раздать нуждающимся – является более благим, нежели занятие попрошайничеством».²⁰³

По мнению захиритов. любая продажа воды запрещена, и не имеет значения – является ли она родниковой, речной или колодезной, залита ли она в частное хранилище, бутылки или другие емкости.

Обобщая сказанное, отметим, что вода, находящаяся в естественных природных источниках, таких, как моря, озера, реки, колодцы и родники, не должна становиться предметом продажи.²⁰⁴ Однако если эта вода будет разлита в бутылки и иные емкости, она, таким образом, становится частной собственностью и товаром, имеющим материальную ценность. Продажа этой воды становится разрешенной. Вода, подаваемая по каналам или с помощью насосов из прудов или рек для полива земельных участков, входит в категорию воды, которая была разлита в емкости. Поэтому взимание платы на обслуживание и дальнейшее развитие системы водопровода является разрешенной.

Б. ВИДЫ ПРОДАЖ, СЧИТАЮЩИЕСЯ НЕДЕЙСТВИТЕЛЬНЫМИ

Если в акте продажи при наличии главных элементов акта, таких как предложение, согласие и предмет акта, будет присутствовать недостаток, который в дальнейшем может быть устранен, например, не указаны стоимость продаваемого товара или сроки рассрочки платежа, то такой акт называется «недействительным». Обе стороны имеют право расторгнуть

202 аш-Шавкани, Нэйлуль-Автар, V, 146.

203 Бухари, Залят, 50, 53, Бюйу, 15, Мусакат, 13; Насаи, Залят, 85; Ибн Маджа, Залят, 25; Малик, Мувагга, Садака, 10.

204 Муслим, Мусакат, 38.

данный акт продажи. Однако если имеющийся недостаток будет устранен, или с товаром после его передачи покупателю произойдет изменение, препятствующее его возврату, например, использование, продажа или дарение, то «недействительность» акта будет отменена, и продавец обретает право на получение полной стоимости товара в соответствии с рыночными ценами.

Основные виды недействительных продаж:

1. Продажа, содержащая элемент неопределенности:

Если в товаре или его стоимости будет наличествовать неопределенность, которая может привести стороны к разногласиям, то данный акт продажи будет недействительным. Однако продавец и покупатель путем обоюдного соглашения могут устранить эту неопределенность. Например, продажа какой-либо вещи на выбор из трех представленных, оплата покупки какой-либо одной из трех видов валют или продажа в рассрочку без определения сроков. В этих ситуациях и продавец, и покупатель захотят выбрать то, что наиболее выгодно каждому из них, и это, в свою очередь, приведет к разногласиям между ними, которые могут стать препятствием для получения выгоды, ожидаемой от продажи. Подобный акт продажи должен быть расторгнут либо продавцом, либо покупателем.

Однако стороны могут сделать этот акт действительным, устранив неопределенность. Например, при продаже с неопределенным сроком рассрочки, стороны, по обоюдному согласию установив дату, могут сделать этот акт действительным.

Неопределенность возникает в одном из элементов акта продажи: товар, стоимость, рассрочка и гарантии. Далее мы подробно расскажем о каждом из них.²⁰⁵

а) Неопределенность в товаре: это неопределенность в виде, сорте или количестве продаваемого товара, которая делает акт продажи недействительным. Например, при продаже одной тонны пшеницы или одной тонны муки, сорт которых не установлен, продавец, вследствие того, что на рынке представлены различные виды пшеницы и муки по

205 Ибн Абидин, Раддуль-Мухтар, IV, 115.

разным ценам, захочет продать ту, что похуже, а покупатель захочет приобрести самую качественную, в результате чего между ними возникнут разногласия.

б) Неопределенность в продажной стоимости: акт продажи, в котором не обусловлена стоимости товара и вид платежных средств, также является недействительным. Например, покупка одной лошади из табуна за пятьдесят баранов. Естественно, что продавец лошади захочет получить пятьдесят самых лучших баранов, а покупатель захочет отдать тех, что похуже. Поэтому в данной ситуации присутствует неопределенность в оплате покупаемого товара.

в) Неопределенность в сроках: если при продаже в кредит не определены сроки оплаты стоимости товара или сроки поставки товара при продаже по предоплате, то эти акты являются недействительными. Подобная неопределенность может стать причиной столкновения интересов продавца и покупателя, так как выгода для продавца состоит в скорейшем получении денег, а для покупателя – в отсрочке платежа.

С другой стороны, продажа с установлением неконкретных сроков отсрочки также является недействительной. Например, установка отсрочки до возвращения паломников из хаджа, или до наступления сбора урожая, или до того, как выпадет снег или дождь, или до того, как наступит время стрижки овец.

Однако в том случае, если продавец и покупатель устранят неопределенность в сроках, установив точные даты, заключенный акт станет действительным. В данном случае недействительность акта основана на вероятности возникновения разногласий между сторонами, и после того, как продавец и покупатель договорятся, этот недостаток, не касающийся сути сделки, будет устранен.

Если при продаже в кредит вообще не было установлено никаких сроков, то обычно принимается один месяц. Если при заключении акта продажи не шла речь о рассрочке, то считается, что данная сделка совершается за наличный расчет.

Неопределенность сроков является второстепенным элементом, не имеющим отношения к «рукам» (основам) акта продажи. Поэтому акт,

первоначально являвшийся недействительным, после устранения этого недостатка становится действительным.²⁰⁶

г) Неопределенность, связанная с гарантиями: гарантии должны быть определены в акте продажи. Если при продаже в кредит продавец в качестве гарантии получения стоимости товара потребовал залог или поручителя, то необходимо определить, какое именно имущество будет отдано под залог, или какой конкретный человек будет поручителем. Ведь вероятнее всего, кредитор пожелает иметь надежного поручителя и крупный залог. Если должник не обеспечит этого, между ними могут возникнуть разногласия, поэтому этот вопрос необходимо решить при заключении акта. Если при заключении акта не были определены поручитель, как конкретное лицо, и залог, как вид имущества, то акт будет недействительным.

д) Наличие небольшой неопределенности: если в акте продажи будет иметься незначительная неопределенность, связанная с продаваемым имуществом или стоимостью товара, то это не повредит сделке. Например, покупка расфасованного в пакеты лука, картофеля, фруктов и прочего, точный вес которых не известен. В данном случае покупатель определяет вес интуитивно. В подобных продажах, ставших обычной практикой, разногласий между продавцом и покупателем не возникает. Поэтому данный вид продаж является действительным.

Заключение: если неопределенность в акте продажи будет такого рода, что может вызвать разногласия сторон, то этот акт продажи будет недействительным. Однако если стороны, договорившись между собой, устранят этот недостаток, заключенный акт станет действительным. Если же неопределенность неустранима, то в этом случае речь будет идти о риске обмана (гарар), и тогда этот акт станет запрещенным.

2. Продажа, привязанная к какому-либо условию или времени:

Если какой-либо акт продажи будет привязан к какому-то вероятному событию или к будущему времени, то, по мнению ханафитов, данный акт будет недействительным, по мнению большинства ученых, такой акт будет запрещенным. Например, если продавец скажет: «Если такой-то

206 Ибнуль-Хумам, Фатхуль-Кадир, V,222; Ибн Абидин, Раддуль-Мухтар, IV, 125.

человек продаст мне свой дом, то я продам тебе свой», то в этом случае акт продажи будет привязан к условию, выходящему за рамки этого акта. Поскольку неизвестно – будет выполнено это условие или нет, то акт будет находиться в неопределенном состоянии. В том случае, если это условие не будет выполнено, или его выполнение будет задерживаться, то покупателю может быть нанесен ущерб.

Акт продажи, относимый к будущему времени, будет заключен, если продавец скажет: «Я продаю тебе этот товар по такой-то цене в начале следующего месяца», а покупатель выразит свое согласие. Этот акт также является недействительным, так как стороны, заключающие акт, не могут знать, каким будет этот товар в будущем, будут ли они согласны на эту сделку, и какой будет их выгода, если этот акт осуществится.²⁰⁷

Однако если продавец и покупатель аннулируют это условие, то акт станет действительным.

3. Продажа с недействительным условием:

Условие, направленное на обеспечение дополнительной выгоды для продавца или покупателя, является недействительным условием. Необходимо также, чтобы это условие не было установлено исламом или существующими традициями и не было из числа необходимых условий акта.

4. Две продажи или два условия в одном акте:

Основами взаимоотношений в исламе являются отсутствие обмана и корысти, возникающими при использовании одним человеком затруднительного положения другого, а также устранение всего, что может привести стороны к разногласиям. Запрет Посланника Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) совершения «двух продаж в одном акте» или установления в одном акте двух условий, направлен именно на это. В одном из хадисов говорится: «Пророк запретил две продажи в одном акте».²⁰⁸ В

207 Ибн Абидин, Раддуль-Мухтар, IV, 244; аш-Ширази, аль-Мухаззаб, I, 266; Ибн Куд - ма, аль-Мугни, V, 599.

208 Тирмизи, Бюйу 18; Насаи, Бюйу 73; Малик, Мувагга, Бюйу 72.

хадисе, переданном Абу Даудом, сказано: *«Для того, кто совершает две продажи в одном акте, выбор из двух продаж – либо меньшее, либо рыба»*.²⁰⁹ Амр бин Шуайб передает от своего отца, а тот – от деда, Абдуллаха бин Амра бин Аса (д.с. 61/680), что Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) сказал: *«Не является дозволенным (халяль) одновременная ссуда и продажа, два условия в одном акте, прибыль с того, что не обеспечено гарантией, и продажа того, чего нет в наличии»*.²¹⁰ В другом хадисе говорится: *«Пророк запретил заключение двух актов в одном»*²¹¹, из чего следует, что данное решение относится не только к актам купли-продажи, но и к любым другим актам.

По мнению ханафитского мазхаба, акт, включающий в себя две продажи или два условия, является недействительным.²¹² В данной сделке, наряду с тем, что продажная стоимость товара является неопределенной, также имеет место дополнительная выгода для одной из сторон. Если стороны разойдутся до того, как будет сделан выбор между оплатой за наличный расчет или в рассрочку, стоимость товара будет оставаться неопределенной. Если клиент в этой ситуации получит товар, то должен будет выплатить не оговоренную цену, а фактическую стоимость товара. Эта цена будет близка к рыночной стоимости, так как эксперт будет определять цену на основании рыночной стоимости товара.

Однако если покупатель выберет одну из предложенных ему цен, то акт продажи станет действительным. По этому поводу один из крупнейших исламских правоведов ас-Сарахси (д.с. 490/1097) сказал: *«Если акт продажи будет заключен со словами: «Я продам тебе этот товар по такой-то цене с рассрочке на такой-то срок. Если за наличные, то я продам тебе его по такой-то цене, а если с рассрочкой на месяц – то по такой-то цене», то в этом случае он станет недействительным, поскольку сделка не предусматривала определенной цены. Посланник Аллаха (салляллаху алейхи ва саллям) запретил установление двух условий в одном акте продажи. Абсолютный запрет шариатом подобных актов требует их расторжения.*

209 Абу Дауд, Буюу 53; Байхаки, Сунан 1; Абдурраззак, аль-Мусаннаф, VIII, 137.

210 Абу Дауд, Буюу 68; Насаи, Буюу 60.

211 Ахмад бин Ханбал, I, 398; аш-Шавкани, Нэйлуль-Автар, V, 146.

212 аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиб аш-Шераи, V 158; Ибнуль-Хумам, Фатхуль-Кадир, V, 215; Ибн Абидин, Раддуль-Мухтар, IV, 122; аль-Фатаваль-Хиндийя, III, 136.

Однако если стороны договорятся между собой и заключат акт, установив определенную цену, то это будет разрешенным, так как в этом случае стороны выполняют условие, делающее акт действительным».²¹³

По мнению мазхабов имамов Шафии и Ханбалия, подобный акт продажи является запрещенным, так как из-за неопределенности существует «гарар» (риск обмана). Продавец не осуществляет конкретную продажу, а совершает нечто типа: «Я продаю тебе этот товар или тот». С другой стороны, стоимость товара также не определена, более того, не выбрана цена из нескольких возможных цен. Это похоже на предложение о продаже типа: «Я продаю тебе один из трех своих домов», и эта продажа не будет действительной.²¹⁴

По мнению имама Малика, если стороны, обсудив цену при оплате за наличный расчет и в рассрочку, разойдутся, не сделав выбора, то считается, что покупателю предоставлено право выбора цены.²¹⁵

Заключение: если при продаже в рассрочку покупатель сделает выбор в пользу этой цены, и обе стороны согласятся с ней, то она станет продажной стоимостью товара. В этом случае уже нельзя будет рассматривать разницу в цене между продажей за наличный расчет и в рассрочку, как «риба».

5. Купля-продажа отсутствующего товара:

Продажа отсутствующего или находящегося в закрытой упаковке товара, может быть дозволена, если будут описаны все его характеристики. В этой ситуации покупатель получает право выбора при осмотре товара. Он может совершить сделку или расторгнуть ее. Даже если товар будет соответствовать представленному образцу или указанным характеристикам, то, несмотря на это, покупатель получит право одностороннего расторжения акта при осмотре товара.

Поскольку некто, купивший товар, предварительно не видя его, обладает правом отказа от сделки при его осмотре, то та неопределенность,

213 ас-Сарахси, аль-Мабсут, XIII, 7, 8.

214 аш-Ширази, аль-Мухаззаб, I, 267; Ибн Кудама, аль-Мугни, IV, 234; аш-Ширбинни, Мугниль-Мухтадж, II, 31.

215 аль-Баджи, аль-Мунтака, V, 37; Ибн Рушд, Бидайатуль-Муджтахид, II, 153.

которая имеется в данном случае, не станет причиной разногласий между сторонами.²¹⁶ Поэтому в данном акте продажи риск обмана отсутствует.

Сообщается, что Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) сказал: *«Тот, кто купит товар, не видя его, получает право выбора при его осмотре»*.²¹⁷ Еще одним доказательством является пример из жизни асхабов. Согласно одному из ривайатов, Усман бин Аффан (д.с. 35/655) продал Талхе бин Убайдуллаху (*радыйаллаху анхума*) (д.с. 35/656) земельный участок в Басре. Потом Талхе сказали: *«Ты прогадал в этой сделке»*, на что он ответил: *«Так как я купил товар, которого не видел, у меня есть право расторгнуть сделку»*. Когда и Усману сказали тоже самое, он ответил: *«Так как я продал товар, которого не видел, то у меня есть право расторгнуть сделку»*. Затем они выбрали судьей между ними Джубайра бин Мутима, который вынес решение, по которому Талха получил право одностороннего расторжения акта, а Усману это право дано не было.²¹⁸

Из этого примера мы видим, что право одностороннего расторжения акта дается покупателю, купившему товар, не видя его. Тот же, кто приобрел имущество путем купли-продажи или получил в виде наследства, подарка или трофея, а затем, не видя его перепродал другому, не будет обладать правом одностороннего расторжения акта. Считается, что продавец имеет возможность осмотреть свой товар, обладает информацией о нем и знает его характеристики.

Например, если кто-то унаследует имущество, находящееся в другой стране, а затем не видя его, продаст, то данная сделка будет действительной. Если в этой ситуации продавцу будет предоставлено право одностороннего расторжения акта при осмотре товара, то он, спустя несколько лет, найдя возможность увидеть товар, сможет расторгнуть акт. С позиции покупателя, это становится причиной возникновения многих трудностей. Кроме того, существует вероятность, что продавец может использовать это право не в благих целях.

216 аль-Касани, Бадаийу Санайи фи Тартиб аш-Шераи, V 163; Ибнуль-Хумам, Фатхуль-Кадир, V, 137.

217 аз-Зайлайи, Насбу'р-Райа, IV, 9.

218 аз-Зайлайи, Насбу'р-Райа, IV, 9, 10.

По мнению мазхабов имамов Малики и Ханбаля, покупка товара, не видя его, будет действительной при условии указания всех характеристик товара. Если товар будет соответствовать указанным характеристикам, то в момент, когда покупатель увидит его, акт будет считаться состоявшимся. В противном случае акт может быть расторгнут.

В соответствии с поздними фетвами имама Шафии, покупка товара, если покупатель не видел его, является недействительной, независимо от того, указаны его характеристики или нет, так как в подобном акте существует риск обмана.

Заключение: в соответствии с мнением мазхаба имама Ханафи и по одному из мнений мазхаба имама Малики, продажа или покупка товара, который человек не видел, с указанием его характеристик или без указания их, является дозволенной. В этом случае правом одностороннего расторжения акта при осмотре товара будет обладать только покупатель. По мнению мазхабов имамов Шафии и Ханбаля, товар, находящийся в закрытой таре или скрытый под землей, например, морковь, картофель, лук и прочие корнеплоды, не может быть предметом продажи до тех пор, пока не будет извлечен из земли.²¹⁹

6. Купля-продажа, совершаемая слепым:

По мнению большинства муджтахидов, такие акты, как купля-продажа, аренда, залог и дарение, совершенные слепым, являются действительными. Среди сподвижников нашего Пророка (*салляллаху алейхи ва саллям*) были незрячие люди, и никто не считал их недостаток препятствием к совершению ими торговых сделок. Слепой человек может как сам совершать эти сделки, так и назначить доверенное лицо для совершения сделок от своего имени.²²⁰

Незрячему человеку, совершающему куплю-продажу, вместо осмотра товара предоставляется право расторжения акта после изучения товара на ощупь, пробы на вкус или запах. После этой процедуры данное ему право аннулируется. При покупке недвижимости это право аннулируется после разъяснения характеристик имущества. Язык жестов, кото-

219 Ибн Абидин, Раддуль-Мухтар, IV, 106; Ибн Кудама, аль-Мугни, IV, 91.

220 аль-Мавсили, аль-Ихтияр ли та'лилий-Мухтар, II, 10.

рым объясняются немые, при совершении торговых сделок расцениваются как речь.²²¹

По мнению шафиитов, торговые сделки, совершаемые незрячими людьми, являются недействительными, так как незрячий человек не способен отличить хороший товар от плохого. В этом ему должен оказывать помощь опекун.²²²

7. Акт продажи, в котором в качестве платежного средства используются запрещенные (харам) вещи:

По исламу, запрещенное (харам), например, опьяняющие напитки, мертвечина или свинина, не представляет какой-либо материальной ценности, поэтому его продажа является недействительной. Если перечисленное будет выступать в виде платежного средства в каком-нибудь акте купли-продажи, то, по мнению ханафитского мазхаба, данный акт будет недействителен уже потому, что в данном случае будет происходить обмен товара на товар. Однако, хотя в некоторых религиях спиртные напитки и свинина представляют ценность, с точки зрения шарията, сколько бы их ни именовали товаром, они таковыми не станут ни при каких условиях. То же самое относится к использованию их в качестве средства оплаты.

Таким образом, продажа мяса издохшего животного, крови или опьяняющих напитков, а также использование их в качестве платежного средства, является запрещенным. Это общепринятое мнение в ханафитском мазхабе.

8. Продажа винограда производителю вина, а также продажа оружия врагу:

По мнению имама Абу Ханифы и имама Шафии, продажа винограда производителю вина, несмотря на ее нежелательность, будет действительной, если точно не известно, изготовит ли он из него вино. То же са-

221 аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиб аш-Шераи, V 164, 298; Ибн Кудам, аль-Мугни, IV, 210.

222 аш-Ширази, аль-Мухаззаб, I, 264.

мое относится и к продаже оружия врагам мусульман, если точно не известно, будет ли использовано купленное оружие. Однако если продавец совершенно точно знает, что проданный им товар будет использован в незаконных целях, или это будет указано в соглашении в виде условия, то в этом случае данная продажа будет запрещенной. С другой стороны, дела определяются по намерениям. В подобных актах продажи запрещенным является использование товара не в благих целях, но не сама продажа. Таким образом, данная ситуация не является препятствием для действительности акта. Также, например, сокрытие дефектов товара, не вредит самому акту продажи.²²³ Однако в отношении тех, кто совершает такие деяния, исламское государство принимает определенные меры, а в Судный день их ждет наказание в соответствии с намерением.

По мнению маликитского и ханбалитского мазхабов, продажа виноградного сока производителю вина, а также продажа оружия противнику, мятежникам или грабителям является запрещенной. Доказательством этого является принцип «садду'з-зарайи» (препятствование всему, что может нанести вред), так как все, что ведет к запретному (харам), также является запретным (харам). В Коране говорится: **«Помогайте друг другу в благочестии и богобоязненности, но не помогайте друг другу в грехе и посягательстве»**.²²⁴ Согласно этому аяту, поддержка запрещенного, оказание помощи в его осуществлении, а также посредничество в этом, запрещено. И продажа того, что абсолютно точно известно как «харам», тоже является запрещенной.

Закключение: в обычное время производство и продажа оружия другим странам является разрешенной. Однако в тех случаях, когда совершенно точно известно, что продаваемое оружие будет использовано против мусульман, для преступного посягательства на жизнь и имущество людей, для разбойных нападений, продажа оружия является запрещенной. Очевидно, что подобным актом мусульмане оказывают поддержку врагам в деятельности, направленной против них самих или против других мусульман.

С точки зрения ислама, выращивание и продажа винограда является разрешенной. Даже если проданный оптовику виноград в дальней-

223 Ибнунль-Хумам, Фатхунль-Кадир, VIII,127; аш-Ширази, аль-Мухаззаб, I, 267.

224 аль-Маида 5/2.

шем будет использован в производстве алкогольных напитков, человек, вырастивший виноград, не будет нести за это ответственности. Однако если мусульманин продает виноград непосредственно фабрике, производящей алкогольные напитки, то тем самым оказывает поддержку производству и распространению алкоголя.

По шариату, верующий должен избегать подобных путей заработка, так как ислам, наряду с употреблением, запретил производство и продажу алкогольных напитков.

В хадисе, переданном от Посланника Аллаха (салляллаху алейхи ва саллям) говорится: «Пророк проклял десять человек, имеющих отношение к алкогольным напиткам: производящего на продажу, производящего для себя, пьющего, переносящего, переносящего для себя, угощающего, продающего, использующего деньги от его продажи, покупающего для себя и покупающего для других».²²⁵

9. Продажа не отделенных частей чего-либо целого:

Части, взаимосвязанные друг с другом и составляющие единое целое, не могут быть проданы до тех пор, пока не станут самостоятельными частями. Например, продажа по отдельности мяса, шкуры, сала, ног, головы или печени живого животного. По мнению ханафитов, такая продажа запрещена, поскольку квалифицируется как продажа того, чего нет. Для того, чтобы мясо стало мясом, а шкура – шкурой, необходимо сначала зарезать животное и разделать его.

Если продажа по частям наносит вред целому, то она будет недействительной, например, продажа детали с автомобиля на ходу, продажа одного метра ткани, предназначенной для пошива костюма, или продажа одного камня, извлеченного из кладки стены дома. Так как в данном случае продаваемый предмет связан с другими, то его продажа может нанести вред целому.

Однако в том случае, если продажа части не наносит вреда целому, нет препятствий для осуществления подобной продажи. Например, продажа деталей утилизированного автомобиля, прода-

225 Тирмизи, Бюйу 59; Ибн Маджа, Ашриба 6.

жа окон, дверей, досок, шифера и сантехники, снятых с здания, предназначенного под снос, является разрешенной.

10. Продажа фруктов и зерновых до сбора урожая:

По единогласному мнению исламских ученых, продажа еще не выросших фруктов, будучи продажей несуществующего товара, является недействительной. Подобные продажи запрещены хадисом: «Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) сказал Хакиму бин Хизаму: «*Не продавай то, чем не владеешь*».²²⁶ Запрет на такого рода продажи объясняется отсутствием товара на момент заключения акта и риском того, что по разным обстоятельствам урожай может быть не собран. Эта ситуация содержит в себе риск обмана, что, в свою очередь, также запрещено Посланником Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*).²²⁷ Совершенно очевидно, что при продаже фруктов на этапе цветения садов, а также не созревшей пшеницы в колосьях, определить размер урожая очень трудно.



226 Абу Дауд, Бюйу 70.

227 Муслим, Бюйу 4; Абу Дауд, Бюйу 24, 25; Тирмизи, Бюйу 17.

VII – ОБЗОР ВИДОВ ПРОДАЖ, ЗАПРЕЩЕННЫХ В ИСЛАМЕ

1. Купля-продажа, совершенная душевнобольным:

Существует единогласное мнение о недействительности торговых сделок, совершаемых душевнобольными. Нарушение здоровья рассудка лишает человека дееспособности. К той же категории относятся лица, находящиеся в состоянии алкогольного или наркотического опьянения, а также потерявшие сознание.

Однако, по мнению ханафитов, части шафиитов и большинства маликитов, действия, совершаемые пьяным человеком по собственному желанию, такие как купля-продажа или развод, являются действительными. Ханбалиты в этом вопросе придерживаются противоположного мнения.

2. Купля-продажа, совершаемая маленьким ребенком:

Существует единогласное мнение ученых, что купля-продажа, совершаемая детьми, еще не обладающими способностью различения, является недействительной, за исключением купли-продажи простых вещей. Что же касается купли-продажи, совершаемой несовершеннолетними детьми, уже обладающими способностью различения, то, по мнению ханафитов, это зависит от разрешения родителей. Если родители дадут свое разрешение, то продажа будет законной, поскольку такие испытания необходимы детям для познания жизни и приобретения жизненного опыта. Об этом в Коране говорится: **«Испытывайте сирот, пока они не достигнут брачного возраста. Если обнаружите в них зрелый разум,**

то отдавайте им их имущество. Не пожирайте его, излишествуя, в спешке, пока они не вырастут».²²⁸

Период «мумаййиз» (малолетний период) у детей охватывает промежуток времени приблизительно от 7 лет и до достижения ими совершеннолетнего возраста.²²⁹

С другой стороны, действия малолетнего ребенка, служащие для его пользы, такие как принятие подарков, будут действительными и без разрешения родителей. В то же время действия, не отвечающие интересам ребенка, такие как выдача ссуды или поручительство при получении займа другим лицом, не будут иметь законной силы даже в том случае, если родители будут с этим согласны.

По мнению шафиитов, продажи, совершенные детьми, не достигшими совершеннолетия, будут недействительными, так как они не обладают дееспособностью в полной мере.

3. Купля-продажа по принуждению:

Если кто-либо под принуждением продаст товар, то, по мнению ханафитов, эта сделка не будет иметь законной силы. Если человек после избавления от принуждения даст согласие на продажу, то данная сделка становится действительной.

По мнению маликитского мазхаба, продажа по принуждению не является обязательством. В связи с этим, у принужденного есть право выбора между расторжением акта или его подтверждением. По мнению ханбалитского мазхаба, так как в момент продажи не было согласия, этот акт продажи является недействительным.

4. Купля-продажа, совершенная неправомочным представителем:

По мнению ханафитского и маликитского мазхабов, продажа, совершенная неправомочным представителем, будет действительной при на-

228 ан-Ниса 4/6.

229 Абу Дауд, Саят 26.

личии согласия владельца товара. При этом, разрешение, данное после совершения сделки, аналогично разрешению, данному до нее. По мнению мазхабов имамов Шафии и Ханбалия, такой акт продажи, в принципе, не может быть действительным, так как продажа кем-либо не принадлежащего ему имущества является запрещенной. Запрет делает акт недействительным.

5. Продажа товара слепому:

По мнению большинства ученых, продажа слепому человеку с предварительным описанием характеристик товара, будет действительной, так как имеется его согласие. По мнению мазхаба имама Шафии, продажа товара слепому будет недействительной, так как слепой человек не обладает возможностью отличить хороший товар от плохого, и, таким образом, предмет акта будет считаться для него неизвестным.

6. Купля-продажа, осуществляемая человеком с ограниченной дееспособностью:

По мнению мазхабов имамов Ханафи, Малики и Ханбалия, действительность акта купли-продажи, совершенного человеком, недееспособным по причине слабоумия, разорения или болезни, зависит от разрешения его опекуна. По мнению шафиитов, вследствие недееспособности такого человека, его слова не имеют никакого значения, поэтому продажа, совершенная им, будет недействительной.

По мнению мазхабов имамов Ханафи и Малики, действительность акта продажи, совершенной человеком с ограниченной дееспособностью вследствие банкротства, будет зависеть от разрешения кредиторов. По мнению шафиитов и ханбалитов, такая продажа недействительна.

По мнению большинства ученых, за исключением маликитов, пожертвования смертельно больного человека действительны в размере 1/3 части его имущества. То, что выходит за эти рамки, зависит от разрешения наследников.

7. Продажа, совершенная из-за опасения подвергнуться несправедливости:

По мнению ханафитов, продажа, совершенная кем-либо из-за страха потерять имущество вследствие несправедливости, является недействительной.

8. Продажа, совершаемая путем обмена (муатат):

Некоторые товары, цены на которые изначально известны, или на которых есть ценники, могут быть куплены после их оплаты без выражения «предложения» и «согласия». Например, при покупке газет, журналов, хлеба, спичек и того подобного.

По мнению большинства муджтахидов, подобная купля-продажа, осуществляемая путем обмена, является действительной. На этом основании, знаки глазами, жестами и т.п. могут быть приняты как выражение предложения и согласия.

По мнению мазхаба имама Шафии, акт продажи не может быть осуществлен путем обмена, так как во всех актах, как принцип, необходимо наличие «предложения» и «согласия». Аллах Всевышний сказал в Коране: **«О те, которые уверовали! Не пожирайте своего имущества между собой незаконно, а только путем торговли по обоюдному вашему согласию».**²³⁰ Сообщается, что Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) сказал: *«Продажа может быть осуществлена только при обоюдном согласии».*²³¹

С другой стороны, некоторые ученые шафиитского мазхаба считали дозволенной продажу обиходных товаров путем обмена. Например, имам ан-Навави (д.с. 676/1277) сказал, что в этой ситуации можно действовать в соответствии с имеющимися обычаями.²³²

230 ан-Ниса 4/29.

231 Ибн Маджа, Тиджара 18.

232 ас-Суйути, аль-Ашбах ва'н-Назаир, стр.89.

9. Продажа посредством письма или через представителя:

Имеется единогласное мнение ученых относительно дозволенности продаж, осуществляемых таким образом. Место, куда было адресовано письмо, или куда прибыл представитель, считается местом «встречи участников акта». Если противоположная сторона выразит свое согласие уже после «встречи участников акта», то в этом случае акт продажи осуществлен не будет.

10. Продажа, совершенная глухонемым:

Продажа, совершаемая глухонемым посредством всем понятных жестов или в письменной форме, является действительной. В связи с необходимостью, в данной ситуации жесты и письменное изложение глухонемого человека рассматриваются как речь. Если знаки, подаваемые глухонемым, не будут понятны, или он не сможет ничего написать, то акт продажи будет недействительным.

11. Продажа при несоответствии предложения и согласия:

В торговой сделке необходимо, чтобы «предложение» и «согласие» соответствовали друг другу. В противном случае акт не будет осуществлен. Например, если продавец назовет цену товара 1.000 рублей, а покупатель согласится купить за 800, то продажа не может быть осуществлена. Однако если одна сторона по собственному желанию отдаст другой стороне больше, чем заявлено, то это не повредит акту продажи.

12. Продажа, совершенная путем нарушения «встречи участников акта»:

Для осуществления акта продажи присутствие сторон на месте его заключения является обязательным условием. Торговая сделка не может быть осуществлена между сторонами, находящимися в разных местах и не связанными между собой посредством пред-

ставителя, писем, телефона, факса и прочих средств. При использовании перечисленных средств коммуникации два места считаются единым.

13. Незавершенная продажа:

Акт продажи, привязанный к какому-либо условию или к будущему времени, является недействительным. Например: «Я продаю тебе свой товар с условием, что ты продашь мне свой товар по такой-то цене», или: «Я продам тебе свой товар через месяц по такой-то цене». Однако акт продажи с правом одностороннего расторжения, а также акт, связанный с разрешением другого лица, являются исключением.

14. Продажа того, что не существует, или того, существование чего находится под сомнением:

Все виды продаж еще не существующего товара, за исключением акта продажи по предоплате, являются недозволенными. Это запрещено хадисом. Например, продажа спермы животного или еще не родившегося животного, так как в данном случае существует риск невыполнения акта.

15. Продажа того, передача чего не представляется возможным:

Продажа живущих на воле непойманных птиц, или живущих в море и реке непойманных рыб, является недействительной. Это также запрещено хадисом, поскольку и в этом случае существует риск невыполнения акта.

16. Продажа долга в рассрочку:

Существует единогласное мнение ученых по поводу продажи кредитором за наличный расчет должнику имущества, взятого им

в долг. Например, продажа взятой в долг пшеницы тому же должнику за наличный расчет. Что же касается продажи кредитором долга в рассрочку должнику или третьему лицу, то это является запрещенным, так как Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) запретил продажу долга за долг. Причиной этого запрета является отсутствие возможности передачи товара, риск обмана или «риба».

17. Продажа, содержащая риск обмана (гарар):

Торговая сделка, осуществление которой вызывает сомнение и содержит риск обмана одной из сторон, носит название «гарар». «Гарар» запрещен Сунной. Часть этих продаж являются недействительными, часть – запрещенными. По мнению трех мазхабов, кроме ханафитского, все виды этих продаж являются запрещенными.

Очевидно, что в этих соглашениях риск быть обманутым относится, в первую очередь, к покупателю. Например, если сказать рыбаку: «Брось свою сеть в воду, и сколько бы рыбы ни попало в нее, я куплю ее за 2000 рублей», то в случае, если в сеть придет пустой, выплаченная сумма останется не возмещенной. Если будет сказано ныряльщику: «Я купил у тебя все губки, которые ты выловишь за одно погружение, за 5000 рублей», то возможно, что ныряльщик не выловит ни одной губки или, зная, что сумма договора не будет изменена, чтобы не утруждать себя, специально соберет малое количество губки.

Ибн Джурай выявил десять видов продаж, содержащих в себе риск обмана, которые упоминаются в хадисах.

а) Трудность в передаче товара покупателю. Например, продажа убежавшего и не вернувшегося животного или еще не родившегося детеныша животного.

б) Незнание вида продаваемого товара или незнание вида средств оплаты.

в) Незнание характеристик товара. Например: «Я продал тебе одежду, находящуюся у меня дома».

г) Незнание количества продаваемого товара или незнание суммы оплаты. Например: «Я продаю тебе товар по сегодняшним рыночным ценам».

д) Отсутствие установленного срока или установление неопределенного срока при продаже в рассрочку. Например: «Продаю тебе этот товар в рассрочку до возвращения Али из путешествия».

е) Совершение в одном акте двух продаж. Это продажа одного товара по одной из двух предложенных цен или продажа по одной предложенной цене одного из двух товаров. Например: «Я продаю тебе эту одежду за 100 рублей или за 200 рублей с рассрочкой на год». Однако в том случае, если покупатель согласится с одной из предложенных цен, акт будет считаться состоявшимся. Если продавец скажет: «Я продаю тебе по такой-то цене один из этих товаров», акт будет считаться недействительным, так как существует неопределенность по поводу продаваемого товара. Однако если покупатель выберет один из товаров, то акт станет действительным. В противном случае, стороны получают право расторгнуть соглашение.

ж) Продажа товара, исправление которого невозможно. Например, продажа не подлежащего ремонту разбитого автомобиля или умирающего животного.

з) Считать проданным тот товар, по которому попадал специально брошенный камень.

и) Мунабаза. Это один из видов торговли времен «джахилийи», когда продавец, бросая какой-либо товар в покупателя, говорил: «Я продаю тебе брошенный мною в тебя товар по такой-то цене».

к) Мулямаса. Это также один из видов торговли времен «джахилийи», когда покупатель, прикоснувшись к какому-либо товару или взяв его в руки, чтобы посмотреть, обязан был купить его. Считалось, что после прикосновения к товару акт продажи приобретал обязывающий характер. Так как в данном случае покупателю не предоставлялось право изучить и рассмотреть товар, существует вероятность обмана покупателя.

Это десять видов продаж, которые были запрещены Посланником Аллаха (салляллаху алейхи ва саллям), поскольку они сопряжены с риском обмана и содержат целый набор неопределенностей.

18. Продажа того, что является нечистым, или того, к чему примешано нечистое:

Существует единогласное мнение ученых о том, что продажа спиртного, свинины, мертвечины, крови и прочего, относящегося к нечистому, является недействительной. По мнению большинства ученых, недействительной также является продажа товара, смешанного с чем-либо нечистым, очищение которого не представляется возможным, например, оливкового масла, в которое упала и погибла мышь.

По мнению ханафитов, продажа жидкого масла, к которому было примешано нечистое, для использования его при обработке кожи или освещения помещений, за исключением мечетей, а также для иных непищевых целей, является разрешенной. Однако жир издохшего животного является исключением, так как его использование не является дозволенным. Но в то же время, при необходимости, продажа нечистых вещей, например, крови или животных, мясо которых не употребляется в пищу, для их дальнейшего использования, является дозволенной. Например, продажа крови для переливания больному, змей и насекомых для изготовления лекарств, собак для охоты и охраны.

19. Продажа воды:

По мнению большинства факихов, продажа воды, являющейся частной собственностью, бутилированной воды, а также находящихся в частной собственности источников и колодцев, является разрешенной. Существует единогласное мнение ученых о запрещенности продажи водных источников, являющихся общественным достоянием, таких как море, озеро, река, а также находящихся в общественной собственности родников, источников, водохранилищ. С другой стороны, если вода из этих источников будет разлита в бутылки в объеме, не наносящем ущерба интересам общества, то она станет частной собственностью, и ее продажа станет дозволенной. Посланник Аллаха (салляллаху алейхи ва саллям)

указал, что вода, трава и огонь являются общественным имуществом. По этой причине, эти три вида материальных ценностей должны быть направлены на службу обществу без превращения их в предмет торговли.

Представители захиритского мазхаба считали, что вода не может быть предметом торговли.

20. Наличие в акте продажи некоторых неточностей:

В торговых соглашениях не должно быть неясностей, которые могли бы стать причиной разногласий между продавцом и покупателем. В противном случае, акт будет недействительным. Эти неясности могут быть связаны с продаваемым товаром, его стоимостью, сроком оплаты, а также с видами залога или поручительства. Например, отсутствие указания на количество продаваемого товара, размера суммы оплаты, срока оплаты при продаже в рассрочку, вида товара, передаваемого в виде залога, или человека, являющегося поручителем. Если в ходе продажи эти недостатки не будут устранены, между продавцом и покупателем может возникнуть конфликт, так как каждый из них пожелает устранить эти недостатки в свою пользу.

21. Продажа товара, не имеющегося на момент заключения акта:

Акт продажи товара, который покупатель не видел, и характеристики которого не известны, является действительным. Но в этом случае покупатель получает право одностороннего расторжения акта при осмотре товара. Увидев товар, покупатель может либо расторгнуть акт продажи, либо согласиться с ним. По мнению маликитского мазхаба, такой акт продажи будет действителен, если будут указаны характеристики товара. Покупатель в этом случае будет обладать правом одностороннего расторжения акта при осмотре товара. По мнению мазхаба имама Шафии, продажа товара, который покупатель не видел, будет недействительна.

22. Продажа до фактического получения товара:

По мнению ханафитского мазхаба, продажа движимого имущества до его фактического получения является недозволенной, так как подобные продажи запрещены сунной.²³³ Однако продажа недвижимости до ее фактического получения считается разрешенной. Поэтому перепродажа покупателем приобретенной недвижимости другому лицу до ее фактического получения не создаст затруднений для совершения акта.

По мнению шафиитов, запрет продажи до фактического получения товара распространяется на все виды движимого или недвижимого имущества. В одном из хадисов говорится: *«Посланник Аллаха запретил купившему товар продавать его в том же месте, где он его купил, пока не доставит купленную вещь туда, где (хранится) его (собственный) товар»*.²³⁴

По мнению маликитов, данный запрет относится лишь к продуктам питания. По мнению ханбалитов, этот запрет относится к стандартным товарам и тем, которые измеряются на вес или объем. В другом хадисе говорится: *«Купив какие-либо продукты, не перепродавайте их, пока не получите их полностью»*.²³⁵

23. Продажа несобранных фруктов и зерновых:

Существует единогласное мнение ученых по поводу того, что продажа фруктов и зерновых до того, как они созреют, является недействительной. Продажа фруктов с еще не начавших цветение фруктовых деревьев подобна продаже того, что не существует. В соответствии с единогласным мнением ученых (иджма), продажа незрелых фруктов с условием оставить их на ветвях до созревания является недействительной. Но, согласно иджма, продажа при условии незамедлительного сбора урожая будет действительной. По мнению ханафитов, продажа будет действительной лишь в случае, если она осуществляется без каких-либо предварительных условий.

233 Абу Дауд, Бюйу 68; Тирмизи, Бюйу 19; Насаи, Бюйу 60.

234 аш-Шавкани, Найлуль-Автар, V, 157.

235 аш-Шавкани, Найлуль-Автар, V, 157.

24. Продажа с задатком:

По мнению большинства ученых, продажа с задатком является недозволенной, так как она запрещена сунной. По мнению ханафитов, этот вид продажи является недействительным. По мнению шафиитов и маликитов, продажа недействительна в том случае, если совершена на условии невозврата продавцом задатка, данного покупателем. По мнению ханбалитов, продажа с задатком является дозволенной, так как Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) разрешил ее. Однако оба этих мнения основаны на слабых хадисах.

25. Продажа с элементами «риба»:

Любая операция, содержащая элементы «риба», является недействительной, поскольку запрет «риба» подтвержден Кораном и сунной.

26. Продажа, при которой в качестве платежного средства используется то, что запрещено (харам):

Акт продажи, в котором в качестве платежного средства используется то, что запрещено (харам), например, спиртное или свинина, является недействительным, так как Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) запретил продажу спиртного, мертвечины и идолов.²³⁶

27. Продажа жителем города товара, принадлежащего селянину:

В исламе предусмотрен ряд мер для защиты производителей фруктов, овощей и зерновых культур от обмана при продаже. Поскольку земледелец и житель деревни зачастую не отслеживают рыночных цен, то

236 Бухари, Бюйу 112; Муслим, Мусакат 71, Ашриба 83; Абу Дауд, Бюйу 63, 64.

могут быть обмануты ловкими коммерсантами. С другой стороны, скупка группой людей товаров, привозимых из других мест, может стать причиной монополизации рынка. Таким образом, всегда существует вероятность того, что эти люди, продающие товар одного и того же вида, договорившись между собой, могут искусственно поднять цены, что нанесет вред всему обществу.

В одном из хадисов говорится: *«Посланник Аллаха (салляллаху алейхи ва саллям) запретил городским жителям быть посредниками приезжих из-за (пределов) города. Даже если это будут его отец или брат»*.²³⁷ Тем самым создавалось препятствие к накоплению продуктов питания и других товаров первой необходимости в одних руках, их контролируемому выбросу на рынок и искусственному завышению цен.

Одной из целей ислама является создание прозрачного рынка сбыта, открытого для свободной конкуренции и защищенного от вмешательства извне. Хадис, переданный от Джабира бин Абдуллаха (*радийаллаху анху*), указывает на это: *«Горожанин не может быть посредником приехавших из-за (пределов) города. Оставьте людей в покое, Аллах наделает уделом одних из них посредством других»*.²³⁸

По мнению ханафитского мазхаба, если данный вид продажи наносит вред местному населению, то он является нежелательным (макрух). По мнению шафиитов и ханбалитов, запрещенной является скупка горожанином товара у жителей деревни для последующей продажи по ценам, превышающим рыночные. Горожане, не знающие рыночных цен, также входят в эту категорию. При данном виде продаж действует право одностороннего расторжения акта. По мнению маликитов, под «приехавшими из-за (пределов) города», упоминаемыми в хадисе, подразумеваются те, кто не знает рыночных цен. Городские и деревенские жители, знающие рыночные цены и цены на свой товар, не входят в эту категорию. Подобная

237 Муслим, Бюйу 21; Абу Дауд, Бюйу 45; Насаи, Бюйу 17.

238 Бухари, Бюйу 58, 64, 68-71, Иджара 14, Шурут 8; Муслим, Бюйу 11, 16, 18-21; Абу Дауд, Бюйу 45.

продажа, совершенная человеком, не знающим цен, дает право на расторжение акта продажи.²³⁹

28. Скупка товаров на подъезде к городу:

Это перекупка товаров на подъезде к городу у тех, кто везет продукты в город на продажу. В хадисе, переданном Тавусом от Ибн Аббаса (*радийаллаху анху*), говорится: *«Посланник Аллаха (салляллаху алейхи ва саллям) запретил встречать караваны, везущие грузы, и продавать горожанам товар от имени жителей деревни»*. Тавус спросил у Ибн Аббаса: *«Что означает продажа горожанином от имени жителя деревни?»* На что тот ответил: *«Горожанин не может быть посредником для сельского жителя и не может продавать товар от его имени»*.²⁴⁰

В хадисе упоминаются караваны, но в данном случае не имеет значения, верхом ли будет ехать человек, доставляющий товар, или идти пешком, будет это один человек или группа людей.

По мнению ханафитов, если перекупка товаров на подъездах к городу наносит вред интересам местного населения, то она является нежелательной (*макрух*). Если владелец товара, узнав рыночные цены, поймет, что был обманут, он может расторгнуть акт продажи.

И сегодня сельскохозяйственная продукция, производимая земледельцами и сельскими жителями, после сбора урожая скупается определенными государственными и частными структурами по установленным ценам. Поскольку земледелец имеет долги по банковским и коммерческим кредитам, взятым для ведения сельского хозяйства, то вынужден в течение определенного срока продать урожай, чтобы расплатиться по кредитам. После того, как пшеница, ячмень, чай и прочие основные сельскохозяйственные продукты попадают в руки государственных и частных структур, по причине равновесия между спросом и предложением или в результате контролируемого предложения цены на эти продукты повышаются. Таким образом, основную прибыль от сельскохозяйственной про-

239 аз-Зухайли, аль-Фикхуль-Ислами ва Адиллятуху, IV, 509, 510.

240 Бухари, Бюйу 72, Иджара 11, 19; Насаи, Бюйу 18.

дукции получают эти структуры. В данном случае есть большое сходство между скупкой товаров на подъезде к городу, о которой говорилось в хадисе, и сегодняшней скупкой сельскохозяйственной продукции у сельских жителей, препятствующей образованию настоящего рынка.

29. «Наджаш» – продажа путем создания искусственного ажиотажа:

Торговцы часто пользуются услугами подставных людей, которые, выдавая себя за покупателей, своими действиями создают искусственный ажиотаж вокруг какого-нибудь товара с целью повышения его цены и побуждения покупателей к его приобретению. Этот человек является либо компаньоном продавца, либо получает процент от продажи.

Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) сказал: «*Не вмешайтесь в торговлю для того, чтобы разжечь в покупателе желание*». ²⁴¹

Термин «**наджаш**» означает «искусственное повышение стоимости товара». Это повышение стоимости происходит благодаря вмешательству человека, выдающего себя за покупателя и действующего в сговоре с продавцом. Таким образом, они становятся соучастниками в грехе.

Сегодня этот прием широко используется, особенно на открытых аукционах. Подставные люди вступают в торги иногда с целью повышения стоимости, иногда, наоборот, выходя из торгов, обеспечивают снижение стоимости. В последнем случае выгоду получает покупатель, а не продавец. В исламе продажа с аукциона является разрешенной, сам Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) использовал этот вид торгов. Например, вещь, принадлежавшая одному бедному сподвижнику, была продана человеку, давшему за нее самую высокую цену.

Однако торги с аукциона должны быть свободны от интриг и обмана. В соответствии с единогласным мнением исламских ученых, подставные люди, создающие искусственный ажиотаж, являются грешниками.

²⁴¹ Бухари, Бюйу 58, 64, 70, Шурут 8; Муслим, Ниях 52, Бюйу 11, Бирр 30-32; Абу Дауд, Бюйу 44.

«Наджаш», будучи нежелательным действием (макрух), все же является действительным актом. Нежелательным он становится в том случае, если товар продается по цене, превышающей его истинную стоимость. Если действующий в интересах продавца человек будет повышать цену до действительной стоимости товара, то в этом случае никаких проблем не возникнет, так как это будет способствовать установлению справедливости. С другой стороны, поскольку продажа с аукциона подразумевает собой продажу товара тому, кто предложит самую высокую цену, то акт продажи будет являться осуществленным. Те же, кто хитростью и обманом стараются увеличить или, наоборот, чрезмерно снизить стоимость товара, берут на себя бремя греха.

30. Торговля во время пятничного намаза:

Когда звучит азан на пятничную молитву, все совершеннолетние мужчины-мусульмане должны собраться в мечети на намаз. В Коране говорится: **«О те, которые уверовали! Когда призывают на намаз в пятничный день, то устремляйтесь к поминанию Аллаха и оставьте торговлю. Так будет лучше для вас, если бы вы только знали. Когда же намаз завершится, то разойдитесь по земле, ищите милость Аллаха и часто поминайте Его – быть может, вы преуспеете».**²⁴²

По мнению ханафитского мазхаба, несмотря на то, что торговля во время пятничной молитвы является «тахриман макрух», сделки, совершенные в это время, являются действительными. По мнению шафиитов, это является запретным (харам). Согласно самому распространенному мнению мазхаба имама Малики, заключенные в это время сделки могут быть расторгнуты. По мнению ханбалитского мазхаба, все сделки, заключенные в это время, являются недействительными.²⁴³

242 аль-Джума 62/9-10.

243 аз-Зухайли, аль-Фикхуль-Ислами ва Адиллятуху, IV, 512.

31. Продажа винограда фабрике по изготовлению алкогольных напитков:

По мнению мазхабов имамов Ханафи и Шафии, продажа винограда непосредственному производителю алкогольных напитков является нежелательным (макрух), хотя сам акт является действительным, так как формально совершен с соблюдением всех «рукнов» и «шартов». Греховность продажи в данном случае состоит в неправильном намерении или запрещенных целях. То же самое относится и к продаже оружия туда, где оно будет использоваться против мусульман или с целью распространения несправедливости, насилия и смуты. Это касается также производства и продажи оснащения для казино и прочих заведений для азартных игр и непристойных развлечений, способствующих распространению запретного.

По мнению мазхабов имамов Малики и Ханбали, данные виды продаж считаются запрещенными. Так же как, например, продажа оружия разбойникам. Поистине, все пути, ведущие к запретному (харам), тоже являются запретными (харам), даже если оно осталось только намерением.

Верующему необходимо избегать тех видов производства и торговли, которые могут открыть путь к запретному, его распространению и увеличению.

32. Продажа проданного:

Торговля в исламе основана на принципе непричинения мусульманами вреда друг другу, предупреждения возникновения разногласий и нестяжания большей выгоды одной из сторон в ущерб другой. Если после того, как продавец и покупатель договорились о продаже определенного товара по определенной цене, расстройство этой сделки третьей стороной посредством предложения покупателю своего товара, приведет к столкновению интересов верующих.

Сообщается, что Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) сказал: «Пусть никто из вас не продает свой товар, вторгшись в прода-

жу другого».²⁴⁴ Препятствование торговле другого человека возможно, либо когда стороны еще договариваются, либо в период, который дает право одностороннего расторжения акта. Когда продавец и покупатель торгуются друг с другом, уже будучи готовы договориться, кто-то третий предлагает продавцу: «Я куплю твой товар по более высокой цене», и тем самым нарушает сделку, которая почти была заключена. Если во время срока действия права одностороннего расторжения акта кто-либо предложит покупателю расторгнуть этот акт и купить похожий товар гораздо дешевле, то и в этом случае сделка будет нарушена.

Исламские правоведы едины во мнении, что все виды подобных действий являются запрещенными (харам), а также в том, что тот, кто это совершает, является грешником. Что касается правовых установлений, связанных с этим видом продаж, то, по мнению ханафитов и шафиитов, несмотря на то, что подобная сделка является греховной, она действительна как акт. По мнению маликитов и ханбалитов, этот вид продаж является недействительным.²⁴⁵

33. Продажа с «недействительным» условием:

Если при заключении торговой сделки вносится условие, предоставляющее дополнительную выгоду только одной стороне, оно является недействительным. Если условие не предоставляет никакой выгоды ни продавцу, ни покупателю, а даже наоборот, наносит вред их интересам, то оно является запрещенным.

По мнению ханафитов, продажа, совершенная с недействительным условием, является недействительной. К ним относятся условия, противоречащие акту; условия, не имеющие обоснований в шариате; условия, не вошедшие в разряд общепринятых, и условия, обеспечивающие только одностороннюю выгоду. Например, покупка пшеницы с условием, что продавец перемелет ее в муку. Этот акт продажи аннулируется, как содержащий запрещенное условие, наносящее вред одной из сторон. Или, например, при продаже с условием, что покупатель никому не будет про-

244 Бухари, Бюйу 58, 64, 70, 71, Шурут 8, Ниях 45; Муслим, Ниях 49, Бюйу 7, 8, 11, Бирр 29, 32.

245 аш-Шавкани, Найлуль-Автар, V, 167; аз-Зухайли, аль-Фикхуль-Ислами ва Адилл - туху, IV, 513.

давать или дарить купленный товар, не только отсутствует какая-либо выгода для обеих сторон, а наносится вред покупателю. Любой человек должен иметь возможность продать свой товар при возникшей необходимости. Условие, ограничивающее это право, является наносящим вред.





Часть четвертая



ВИДЫ ПРОДАЖ, ОСНОВАННЫХ НА ДОВЕРИИ

- ОБЩИЙ ВЗГЛЯД НА ВИДЫ ПРОДАЖ, ОСНОВАННЫХ НА ДОВЕРИИ
 - ОСОБЕННОСТИ ПРОДАЖ, В КОТОРЫХ ЗАЯВЛЕН РАЗМЕР ПРИБЫЛИ
 - СЕБЕСТОИМОСТЬ
 - СВЕДЕНИЯ, КОТОРЫЕ НЕОБХОДИМО ПРЕДОСТАВЛЯТЬ КЛИЕНТУ
 - РАСХОДЫ, СВЯЗАННЫЕ С ВЫПОЛНЕНИЕМ АКТА ПРОДАЖИ
- 

I - ОБЩИЙ ВЗГЛЯД НА ВИДЫ ПРОДАЖ, ОСНОВАННЫХ НА ДОВЕРИИ

Очень важно, чтобы при купле-продаже стороны не пытались обмануть друг друга. Поскольку продавец хорошо знает свой товар и все его особенности, то предоставляемая им информация о товаре, несомненно, заслуживает доверия покупателя. Однако иногда продавец может сильно преувеличить достоинства своего товара или решит повлиять на выбор покупателя посредством ложных сведений. Поэтому ислам, чтобы защитить интересы покупателя, предусматривает меры предосторожности, особенно в тех видах продаж, где заявлена закупочная цена и себестоимость товара, а также сумма надбавки.

А. ПРОДАЖА НА ОСНОВЕ СВОБОДНОГО ТОРГА (МУСАВАМА)

Продажа, производимая путем свободного торга, без объявления закупочной цены или себестоимости товара, называется «**мусавама**». Данный вид продаж может быть осуществлен по цене, предложенной продавцом, без торга. В исламском праве в большинстве случаев термин «торговля» употребляется именно в этом значении. Большинство исламских ученых считает этот вид торговли наиболее приемлемым, так как в нем сведена к минимуму возможность обмана.

Например, если кто-то продает товар себестоимостью 100.000 рублей, при этом не объявляя его себестоимости, то это будет продажей на основе свободного торга. Покупатель в ходе торгов может снизить стоимость товара. В данном виде торговли получаемая прибыль также не раскрывается покупателю.²⁴⁶

²⁴⁶ аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, V 134.

Б. ПРОДАЖА, ПРИ КОТОРОЙ РАСКРЫВАЕТСЯ РАЗМЕР ПРИБЫЛИ (МУРАБАХА)

Это вид продажи, при которой к стоимости товара добавляется определенная прибыль. В этом случае продавец раскрывает покупателю закупочную стоимость товара и размер получаемой прибыли. Размер прибыли может быть назван как в денежном эквиваленте, например, одна тысяча рублей, так и в процентном соотношении, например, 20%.

В. ПРОДАЖА БЕЗ ПРИБЫЛИ (ТАВЛИЙА)

Это продажа товара по его себестоимости или по закупочной цене. Продавец может продать товар без прибыли, например, в случае финансовых затруднений, с целью перевода товара в наличные средства или по причине изменения моды и окончания сезона. В исламе продажа товара без прибыли считается возможной и дозволенной.

Когда Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) решил переселиться в Медину, Абу Бакр (*радыйаллаху анху*) купил двух верблюдов, одного из которых хотел подарить Посланнику Аллаха. На это он сказал: «Продай мне одного из этих верблюдов по той цене, по которой ты его купил».²⁴⁷ Тот факт, что Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) предложил продать ему верблюда по закупочной цене, указывает на дозволенность этого.

Г. ПРОДАЖА В УБЫТОК

Продажа товара по цене меньшей, чем его закупочная цена или себестоимость является убыточной. Продавец может продавать свой товар как с прибылью, так и без прибыли и даже в убыток.

Однако не следует допускать скупки товара, принадлежащего человеку, оказавшемуся в трудном положении, по чрезмерно низкой цене. Передается, что Али бин Абу Талиб (*радыйаллаху анху*) сказал: «Грядут тяжелые времена, когда богатые люди будут очень привязаны к своему

247 аль-Касани, Бадаийу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, V 220.

богатству, тогда как им было приказано совсем другое. Аллах Всевышний сказал: **«Не забывайте оказывать милость друг другу»**.²⁴⁸ Люди будут заниматься куплей-продажей с теми, кто оказался в трудном положении, хотя Посланник Аллаха (салляллаху алейхи ва саллям) запретил покупать имущество у человека, оказавшегося в трудном положении, продажу путем обмана и продажу фруктов до их созревания». ²⁴⁹

Абу Сулейман аль-Хаттаби (д.с. 388/998), написавший пояснения к сборнику хадисов Абу Дауда, так разъясняет суть продажи, совершаемой человеком, оказавшимся в трудном положении: «Человек может быть принужден к продаже своего имущества либо путем запугивания, и тогда продажа будет недействительной, либо по причине больших долгов, будучи вынужденным продать свое имущество за бесценок. Вместо того, чтобы покупать имущество у человека, оказавшемся в безвыходном положении, лучше оказать ему помощь, предоставив беспроцентный займ или отсрочку в выплате долга до того момента, когда он будет в состоянии выплатить его. Однако наряду с этим, продажа, совершенная по причине нужды, будет действительной и не сможет быть расторгнута. Большинство ученых сочло продажу товара человеком, находящимся в трудном положении, нежелательным (макрух)». ²⁵⁰

Ислам стремится установить наилучшие правила в каждом виде взаимоотношений. В актах купли-продажи приобретающая сторона доверяет словам, сказанным о товаре продавцом. Поэтому человек, который был обманут, теряет доверие к людям. Таким образом, в торговле необходимо избегать любых действий, которые могли бы стать причиной утраты доверия, так как торговля построена, прежде всего, на доверии.



248 аль-Бакара 2/237.

249 Абу Дауд, Бюйу 25; Ахмад бин Ханбал, I, 116.

250 аль-Хаттаби, Маалиму'с-Сунан, Бейрут 1400/1980, V, 47.

II – ОСОБЕННОСТИ ПРОДАЖ, В КОТОРЫХ ЗАЯВЛЕН РАЗМЕР ПРИБЫЛИ

Продажа, при которой заявлена сумма прибыли, должна соответствовать следующим условиям:

А. ЗНАНИЕ ЗАКУПОЧНОЙ ЦЕНЫ ИЛИ СЕБЕСТОИМОСТИ ТОВАРА

При продаже, в которой заявлена сумма прибыли, покупатель должен знать себестоимость или первоначальную закупочную стоимость товара. Знание стоимости продаваемого товара относится к числу обязательных условий акта продажи. Эти условия также являются обязательными при продаже без прибыли, дальнейшей продаже через посредничество или продаже с убытком, так как все эти виды продаж требуют знания размера закупочной цены. Аллах Всевышний сказал в Коране: **«Когда же намаз завершится, то разойдитеесь по земле, ищите милость Аллаха и часто поминайте Его, быть может, вы преуспеете».**²⁵¹ **«На вас нет греха, если вы ищите милость от своего Господа».**²⁵² Продать товар, добавив к его закупочной стоимости прибыль, значит, сделав торговлю причиной, воспользоваться милостью Аллаха.

251 аль-Джумуа 62/10.

252 аль-Бакара 2/198.

Б. ЗНАТЬ РАЗМЕР ПРИБЫЛИ

В продажах, основанных на доверии, при объявлении закупочной цены или себестоимости товара, становится известен размер прибыли. Прибыль может выражаться как в конкретной сумме, так и процентном соотношении. Например, товар продается с прибылью 100.000 рублей, или с 20%-ой прибылью, или с прибылью 2:10. Прибыль представляет собой часть продажной цены. Поэтому для того, чтобы акт продажи был действительным, необходимо знать цену товара.

В. ТОВАР ДОЛЖЕН ОТНОСИТЬСЯ К СТАНДАРТНОМУ ИМУЩЕСТВУ

В продаже, где заявляется размер прибыли, необходимо, чтобы товар относился к стандартному имуществу. Все, что продается поштучно или на меру объема, веса, длины, является «стандартным имуществом». К нему относится золото, серебро, бумажные деньги, пшеница, ячмень, строительная арматура, цемент, ткань, а также новый автомобиль без пробега. То, что не отвечает указанным условиям, является «нестандартным имуществом». Стоимость имущества этой категории должен определять эксперт, поэтому стоимость такого имущества определяется предположительно.

С другой стороны, не является условием, чтобы стандартные товары и прибыль от их продажи были одного вида. В данном случае важно знать размер прибыли. Например, товар, купленный за 100 граммов золота, может быть продан за 110 граммов золота или за 100 граммов золота и 10 мер пшеницы. В данном случае вид прибыли, будь то золото, серебро или пшеница, не меняет статус «мучабаха» данного акта.

Г. ТОВАРЫ, КОТОРЫЕ МОГУТ БЫТЬ ОБМЕНЕНЫ В РАВНЫХ КОЛИЧЕСТВАХ

Стандартные товары, продаваемые на вес, объем или поштучно, обмениваются на равное количество товаров того же типа при условии их наличия. Данные товары относятся к категории товаров, при продаже которых возможно возникновение «риба» (недозволенного излишка), например, золото, серебро, деньги, пшеница, ячмень или финики. Они подходят для бесприбыльной продажи (тавлийа), их продажа со статусом «мурабаха» или «в убыток» является запрещенной. В подобной ситуации любой недостаток или излишек в весе, будет являться «риба». Например, обмен ста килограммов пшеницы на сто пятьдесят килограммов пшеницы. Если же обмениваемые товары будут разнотипными, то их объемы могут быть разными, при условии, что эти товары имеются в наличии. Например, обмен ста килограммов пшеницы на двести килограммов ячменя.

Если товары будут разных видов, то для продажи с объявленным размером прибыли (мурабаха) нет никаких препятствий. Например, если после обмена ста килограммов пшеницы на двести килограммов ячменя человек, приобретший пшеницу, продаст ее за двести пятьдесят килограммов ячменя, то пятьдесят килограммов ячменя будут являться его прибылью.

Д. ДЛЯ ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ ПРОДАЖИ ПУТЕМ «МУРАБАХА» НЕОБХОДИМО, ЧТОБЫ ПРЕДЫДУЩИЙ АКТ БЫЛ ДЕЙСТВИТЕЛЬНЫМ

Если предшествующий акт будет недействительным, то продажа с объявлением размера прибыли (мурабаха) запрещена, так как «мурабаха» – это продажа товара посредством прибавления к его закупочной цене определенной прибыли. Что касается недействительного акта продажи, то он дает право собственности через выплату не стоимости товара, а его цены.²⁵³ В результате этого, покупатель, приобретая товар путем

253 ас-Сарахси, аль-Мабсут, XIII, 23; аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, V 204; Ибнуль-Хумам, Фатхуль-Кадир, V, 227.

заключения недействительного акта, должен выплатить не стоимость товара, обговоренную сторонами, а его цену, которая может быть и больше, и меньше, чем продажная стоимость.



III – СЕБЕСТОИМОСТЬ

А. СЕБЕСТОИМОСТЬ

Та стоимость, которую по акту купли-продажи должен заплатить покупатель, купивший товар у производителя, называется «себестоимость» (досл. «основной капитал») (**ра’суль-мал**). Себестоимость определяется актом. Если продавец и покупатель впоследствии изменят тип или размер платежных средств, это уже не будет являться себестоимостью, а будет новой стоимостью, определенной другим актом и заменяющей первоначальную.

Б. ЭЛЕМЕНТЫ, КОТОРЫЕ МОГУТ ИЛИ НЕ МОГУТ БЫТЬ ДОБАВЛЕНЫ К СЕБЕСТОИМОСТИ

После того, как товар будет куплен у производителя, и до того, как он попадет к клиенту, возможны различные расходы. В том случае, если расходы приведут к увеличению количества товара или его стоимости, то они могут быть прибавлены к его себестоимости, например, расходы по перевозке, пошиву, уходу, ремонту, кормлению, поливу.²⁵⁴

Посредник, комиссионер, маклер или аукционист, в соответствии с заключенным соглашением или действующими традициями, могут получать определенную плату за свои услуги. Эти расходы также могут быть прибавлены к себестоимости товара. Однако необходимо, чтобы посредники между продавцом и покупателем честно выполняли возложенные на них обязанности.

254 аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, V 223; Ибнуль-Хумам, Фатхуль-Кадир, V, 225.

По мнению большинства факихов ханафитского мазхаба, решающим в определении того, какие расходы могут быть прибавлены к себестоимости товара, являются действующие среди коммерсантов традиции.

Например, если некто купит подержанный автомобиль, а затем, отремонтировав его и покрасив, выставит на продажу с 20%-ой надбавкой, рассчитывает прибыль после того, как прибавит расходы по ремонту и покраске к себестоимости, и в этом случае при продаже покупателю он должен объявлять цену с учетом всех расходов.



IV – СВЕДЕНИЯ, КОТОРЫЕ НЕОБХОДИМО ПРЕДОСТАВИТЬ КЛИЕНТУ

Продажи без прибыли или с объявленной суммой прибыли являются продажами, основанными на доверии, так как покупатель доверяет предоставленной продавцом информации о закупочной цене или себестоимости товара, не требуя от него документального подтверждения или клятвы. По этой причине нельзя обманывать покупателя с целью давления на него, также как нельзя злоупотреблять его доверием в неблагих целях. Ложь, хитрость и обман в исламе являются запрещенными.

В Коране говорится: **«О те, которые уверовали! Не предавайте Аллаха и посланника и не покушайтесь сознательно на то, что вверено вам».**²⁵⁵ Сообщается, что Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) сказал: *«Тот, кто хитрит, – не из нас».*²⁵⁶ *«Халяль известен, и харам известен, а между ними находится сомнительное. Поэтому оставь то, что вызывает в сердце сомнения, и совершай то, что не вызывает их».*²⁵⁷

Если спустя некоторое время в товаре возникнет дефект, обязан ли продавец при продаже с объявленной суммой прибыли информировать об этом дефекте покупателя? Будет ли он считаться лжецом в том случае, если не предоставит эти сведения?

Если дефект возник в результате стихийного бедствия, действий покупателя или действий дикого животного, то, по мнению большинства ученых ханафитского мазхаба, такой товар может быть продан с объявлением суммы прибыли без предоставления сведений о его дефектах. Не указывая причиной дефект или порчу товара, продавец снижает стои-

255 аль-Анфаль 8/27.

256 Муслим, Иман 164; Абу Дауд, Бюйу 50; Тирмизи, Бюйу 72.

257 Бухари, Бюйу 3; Тирмизи, Кыйама 60; Насаи, Када 11.

мость (доброкачественного) товара на определенную часть. Он обязан продать товар по той стоимости, которая установлена из фактического состояния товара после дефекта (порчи).²⁵⁸

По мнению имама Шафии (д.с. 204/819) и имама Зуфара (д.с. 158/775), для того чтобы избавиться от сомнений в обмане при продаже с объявленной суммой прибыли, необходимо поставить покупателя в известность о дефекте.²⁵⁹

Если дефект возник по вине продавца или третьего лица, то нельзя продавать товар с объявлением суммы прибыли, не указав дефекта продаваемого товара. По этому вопросу существует единогласное мнение.²⁶⁰

Если в товаре произошло изменение в сторону увеличения в то время, пока он находился у продавца, например, приплод, шерсть и молоко животных, плоды растений, то такой товар может быть продан путем «мурабаха» только с условием информирования покупателя об этих изменениях. По мнению ханафитов, увеличение в товаре также является товаром и входит в объем продажи, и в данном случае достаточно указать единую стоимость с учетом увеличения.²⁶¹



258 аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, V 223; аль-Фатава аль-Хиндийа, III, 163.

259 аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, V 223; аш-Ширази, аль-Мухаззаб, I, 289; Ибн Кудама, аль-Мугни, IV, 182.

260 аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, V 223.

261 ас-Сарахси, аль-Мабсут, XIII, 80; аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, V 224.

V – РАСХОДЫ, СВЯЗАННЫЕ С ВЫПОЛНЕНИЕМ АКТА ПРОДАЖИ

После заключения акта продажи покупатель обязан оплатить купленный товар, а продавец – передать товар покупателю. Однако в некоторых случаях передача проданного товара покупателю или стоимости товара продавцу могут потребовать некоторых дополнительных расходов. К таким расходам относятся фасовка, погрузка, складирование, а также кадастровые, нотариальные, таможенные и торговые налоги и сборы. Если не имеется другого соглашения, то все дополнительные расходы, связанные с передачей товара, возлагаются на продавца, а расходы, связанные с передачей стоимости товара, – на покупателя.

A. РАСХОДЫ ПОКУПАТЕЛЯ

Все расходы, связанные с оплатой товара, берет на себя покупатель. Кроме стоимости купленного им товара, он также оплачивает дополнительные расходы, например, по проверке денежных купюр на подлинность, комиссию за денежный перевод, а также подготовке и оформлению документов и чеков при покупке с отсрочкой платежа. Такой подход соответствует полноценному выполнению им своего долга.²⁶²

С другой стороны, в случае неуплаты долга в срок при покупке с отсрочкой платежа расходы, связанные с претензиями, судебными исками, а также исполнением судебного решения, должны быть оплачены должником, так как он стал причиной возникновения этих расходов.

Если должник не смог своевременно выплатить долг по уважительной причине, такой как смерть, болезнь, пожар, наводнение, засуха, экономическая нестабильность, кража, разбой, а также отсутствия воз-

262 аль-Фатава аль-Хиндийя, III, 27, 28; Ибн Кудама, аль-Мугни, IV, 220.

возможности получения долгов с его должников, то в этом случае кредитор должен проявить понимание и облегчить условия возвращения долга.

В Коране говорится: **«Если должник находится в трудном положении, то дайте ему отсрочку, пока его положение не улучшится. Но дать милостыню будет лучше для вас, если бы вы только знали».**²⁶³ Облегчение условий означает предоставление отсрочки до того времени, пока должник получит материальную возможность для выплаты долга, или простить долг, если должник полностью лишен возможности выплатить его.

В исламском государстве эти решения реализуются шариатским судом. В исламе должники делятся на три категории: те, кто имеет хорошее материальное состояние, но не желает выплачивать долг, те, кто не имеет имущества, и те, кто обладает имуществом, равным или меньшим по размеру, чем его долг. Если должник, принадлежащий к последней категории, не может выплатить свой долг в установленные сроки, и размеров его имущества недостаточно для его погашения, то это означает банкротство должника.

С другой стороны тот, кто, имея материальный достаток не оплачивает свой долг, совершает зло и проявляет несправедливость по отношению к кредитору. Сообщается, что Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) сказал: *«Откладывание и задержка богатым выплаты своего долга является несправедливостью».*²⁶⁴ Оказание помощи такому должнику может стать лишь причиной увеличения его несправедливости. Поэтому кредитор должен стараться получить свой долг таким способом, который приемлем в исламе, и который считается правильным в том обществе, в котором живет человек.

Б. РАСХОДЫ ПРОДАВЦА

Расходы, связанные с передачей проданного товара, возлагаются на продавца. Будучи обязанным передать покупателю проданный товар, он также должен взять на себя и все расходы, которые могут возникнуть при этой передаче.

263 аль-Бакара 2/280.

264 Бухари, Хавала 1, 2, Истикраз 12; Муслим, Мусакат 33; Абу Дауд, Бюйу 10.

Расходы по фасовке, упаковке, погрузке, доставке до места передачи, а также кадастровые и нотариальные расходы, оплачиваются продавцом.²⁶⁵ Если при акте продажи место передачи товара не было определено, то таковым будет считаться место нахождения продаваемого товара на момент заключения акта. Таким образом, при передаче проданного товара действительным является не место заключения акта, а место нахождения товара. Однако если для передачи товара было указано определенное место, то он должен быть передан именно там. Вместе с тем, не считается дозволенным совершение продажи с условием доставки проданного товара к месту нахождения покупателя, так как подобный договор противоречит хадису о запрете совершения двух сделок в одном акте.²⁶⁶ При данной продаже сумма договора будет содержать стоимость товара по акту продажи и стоимость транспортировки, что, в свою очередь, приведет к возникновению неопределенности. Таким образом, если после акта продажи фирма-продавец возьмет на себя доставку товара, то она может осуществить это бесплатно своим транспортом или отдельно указать стоимость транспортировки. Если покупатель сочтет стоимость транспортировки высокой, то он может сам осуществить перевозку товара, найдя более дешевый транспорт. Смешение стоимости грузоперевозки со стоимостью товара может стать причиной обмана покупателя.

Подытоживая сказанное, хотелось бы отметить, что изложенные в разделе установления связаны с продажами, основанными на доверии. При продажах данной категории клиент доверяет сведениям продавца о закупочной стоимости товара, себестоимости или сумме прибыли. Исходя из этих сведений и основываясь на них, он принимает решение о покупке товара. Поэтому предоставляемые сведения должны быть достоверными. В исламском обществе люди должны изучить принципы, установленные Кораном и Сунной в отношении того вида торговли, которым они занимаются. Умар ибн Хаттаб (*радыйаллаху анху*), после того как был избран халифом, сделал такое заявление: «*Тот человек, который не изучил установлений религии, связанных с его профессией, пусть не торгует на наших базарах и рынках*».²⁶⁷

265 аль-Фатава аль-Хиндийя, III, 27, 28.

266 Ахмад бин Ханбал, I, 398; аш-Шавкани, Найлюль-Автар, V, 171.

267 Тирмизи, Витр 21.



Часть пятая



ПРИБЫЛЬ В ТОРГОВЛЕ И ЕЕ РАЗМЕРЫ

- ПОНЯТИЕ «ПРИБЫЛЬ» И ЕГО ЗНАЧЕНИЕ
 - РЫНОЧНАЯ СТОИМОСТЬ
 - ЗАВЫШЕННЫЕ ИЛИ СПЕКУЛЯТИВНЫЕ ЦЕНЫ
 - НАРХ – ФУНКЦИЯ ГОСУДАРСТВА
В ЦЕНОРЕГУЛИРОВАНИИ
- 

I – ПОНЯТИЕ «ПРИБЫЛЬ» И ЕГО ЗНАЧЕНИЕ

Излишек, добавленный к закупочной цене или себестоимости товара при его продаже, называется **прибылью**.

Целью торговли, как правило, является удовлетворение потребностей или получение прибыли. Дозволенность прибыли и исламе имеет три основы: труд, риск вложения капитала и ответственность по возмещению ущерба.

A. ПОЛУЧЕНИЕ ЧАСТИ ОТ ПРИБЫЛИ ВЗАМЕН ВЛОЖЕННОГО ТРУДА (МУДАРАБА)

В акте доверительного финансирования исполнитель имеет право на получение оговоренной доли прибыли в результате использования исполнителем капитала, принадлежащего другому лицу. Метод «мудароба» объединяет владельца капитала и честного предприимчивого, но не имеющего собственного капитала, исполнителя. Таким образом, на рынок выводится неиспользуемый капитал, а также находится применение способностям и умениям предпринимателей, не имеющих собственных финансовых средств.

«Мудароба» (доверительное финансирование) осуществляется следующим образом: некто, имеющий крупный капитал, но не имеющий возможности использовать его самостоятельно по причине болезни, старости или отсутствия опыта в торговле, может создать вместе с честным предпринимателем «общество доверительного финансирования». Владелец капитала может сам принимать решение о том, где закупать товар и кому его продавать, а также вводить другие ограничения. Форма раздела прибыли и размер долей определяются заранее.

Например, если было заключено соглашение о разделе прибыли между владельцем капитала и исполнителем в конце года в соотношении 80% и 20%, то необходимо следовать данному соглашению. В «мудароба» (доверительное финансирование) все возможные убытки возмещаются из прибыли. Если размер прибыли недостаточен для возмещения убытков, то они возмещаются из основных средств. Исполнитель не несет ответственности за убытки, поскольку он имеет право на часть прибыли не от вложения капитала, а от вложения труда. Если сделка была убыточной, то его труд и старания оказываются потраченными впустую. Однако если ущерб возник по вине исполнителя, его некомпетентности или небрежности, то в этом случае он несет ответственность за убытки.

В следующих главах мы более подробно расскажем о «мудароба».

Б. ПОЛУЧЕНИЕ ПРИБЫЛИ ПРИ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ПО ВОЗМЕЩЕНИЮ УЩЕРБА

Компаньоны кредитной компании, не обладая каким-либо капиталом, приобретают товар в рассрочку, продают его и делят полученную прибыль в том соотношении, в каком каждый из них взял на себя ответственность по возмещению ущерба. Например, три компаньона купили в кредит товар на сумму 600.000 рублей (на 200.000 рублей каждый), затем, продав его, получили по 1/3 части прибыли, и в этом же соотношении каждый из них будет нести ответственность за возможный ущерб. Таким образом, обеспечивается баланс ответственности в случае успеха и неудачи. В данном случае, помимо труда, затраченного компаньонами, взятая ими ответственность за возможные убытки делает полученную прибыль законной и дозволенной шариатом.

В. ПОЛУЧЕНИЕ ПРАВА НА ПРИБЫЛЬ ВСЛЕДСТВИЕ РИСКА ПРИ ВЛОЖЕНИИ КАПИТАЛА

В торговле прибыль становится законной вследствие того, что вкладываемый капитал подвергается риску. Человек, производящий какой-либо товар или покупающий его, вкладывает в это свой капитал. Он строит свои расчеты, исходя из условий нормального функционирования экономики и продажи товара с прибылью в определенные сроки. Однако из-за экономического кризиса, высокого уровня конкуренции, отсутствия у клиентов интереса к товару или его порчи все надежды на прибыль могут обернуться убытками. С другой стороны, непредвиденное повышение цен на закупаемый товар, который перед этим стоил дешевле, потери капитала на стадии производства составляют другой вид риска.

Компаньон в финансовой компании получает право на прибыль вследствие того, что, вкладывая свой капитал, подвергает его риску. Например, если один из компаньонов вложит свой капитал, не принимая при этом риск возникновения убытков, то это условие будет недействительным. В исламских компаниях, как бы ни распределялась прибыль на основе добровольного соглашения, возмещение убытков будет происходить пропорционально вложенному капиталу. Пункты в соглашении компании, противоречащие этому принципу, являются недействительными.

Сообщается, что Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) сказал: *«Раздел прибыли в компании определяется на основе свободного соглашения. Что же касается участия в убытках, то оно пропорционально вложенному капиталу»*.²⁶⁸ *«Мусульмане следуют условиям, установленным между ними. Однако исключением являются условия, делающие запретное дозволенным и дозволенное – запретным»*.²⁶⁹

268 Зайлаи, Насбу'р-Райа, III, 475.

269 Бухари, Иджара 14; Абу Дауд, Акдийа 12; Тирмизи, Ахкам 17.

Г. РАЗНИЦА МЕЖДУ ПРИБЫЛЬЮ И РОСТОВЩИЧЕСКИМ ПРОЦЕНТОМ

Прибыль – это излишек, добавленный к закупочной цене или себестоимости товара. Прибыль в торговле является дозволенной, учитывая, что предприниматель может понести и убытки. В данном случае риску подвержен вкладываемый капитал. Что касается операций с элементами «риба» (ростовщического процента), то возможные риски в них возлагаются на человека, использующего взятые средства. Частное лицо или организация, использующие банковский кредит, берут на себя обязательства по возврату к концу установленного срока всей суммы кредита вместе с установленными процентами. Они обязаны выполнить взятые на себя обязательства по возврату кредита, даже несмотря на убытки, которые могут понести при использовании кредита. Таким образом, во взаимоотношениях между банком и клиентом существует односторонний риск, так как банк, выдавая кредиты под гарантии и ипотеку, перекладывает риски на тех, кто использует банковский кредит. Таким образом, банк является посредником между вкладчиками и теми, кто нуждается в кредитных средствах, как например, мелкие предприниматели, торговцы и производители. Банки являются препятствием для непосредственного объединения сил владельцев капитала и предпринимателей.

Д. ДОЗВОЛЕННОСТЬ ПРИБЫЛИ И ЕЕ ГРАНИЦЫ

Поскольку торговля в исламе является дозволенной, то, естественно, что и получение прибыли является дозволенным. Без прибыли, являющейся целью и результатом товарообмена, невозможно представить экономическую жизнь. Поэтому ислам не запрещает получение прибыли. Аяты Корана и хадисы, затрагивая тему торговли и получения прибыли лишь в общих чертах, тем самым направляют развитие экономической жизни исламского общества по своим естественным законам в рамках установленных правил. Получение прибыли должно осуществляться с соблюдением нравственных принципов в условиях свободной конкурен-

ции. Однако для того, чтобы соблюсти эти принципы и предотвратить использование в неблагих целях основные потребности человека, в исламе существует ряд запретов, среди которых запрет **«риба»**, закрытие путей получения нечестной прибыли, прибегание, в случае необходимости, к **«нарх»** (вмешательство государства в ценообразование).

В торговле запрещены ложь, обман, сокрытие дефектов товара или приписывание товару тех характеристик, которыми он не обладает, из чего вытекают открытые, реальные, приемлемые нормы. Аллах Всевышний сказал в Коране: **«О те, которые уверовали! Не пожирайте своего имущества между собой незаконно, а только путем торговли по обоюдному вашему согласию»**.²⁷⁰ **«Аллах дозволил торговлю и запретил лихоимство»**.²⁷¹

Чтобы определить размер прибыли в каком-либо акте продажи, нужно знать закупочную цену или себестоимость товара. По мнению ханафитов, обычной практикой, распространенной среди торговцев, является определение видов затрат, прибавляемых к себестоимости товара. Основным принципом в данном вопросе является добавление к стоимости товара суммы затрат, приведших к увеличению количества или цены товара, а также исключение тех затрат, которые не отвечают данным свойствам.²⁷²

Ислам не устанавливает в торговле определенных границ прибыли. В основном, такой мерой являются независимые цены, образованные в рамках спроса и предложения в условиях свободной конкуренции. Если бы для различных товаров был установлен определенный размер прибыли, то экономическая жизнь была бы сопряжена с большими трудностями, так как фиксированная прибыль требует точного знания закупочных цен или себестоимости товара. Однако это не всегда можно точно рассчитать, и тогда к продаже будет примешан элемент обмана. С другой стороны, стоимость товара одного вида и качества у разных продавцов может отличаться. Кто-то, имея больший капитал, может приобрести сразу много товара по более низкой цене, транспортировать купленный

270 ан-Ниса 4/29.

271 аль-Бакара 2/275.

272 ас-Сарахси, аль-Мабсут, XIII, 80, 91; аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, V 223; Ибн Абидин, Раддуль-Мухтар, IV, 155.

товар, используя собственный транспорт, и, имея собственные складские помещения, не будет нести расходов на аренду. Вследствие этого, стоимость продаваемого им товара будет ниже. У другого предпринимателя, не обладающего всеми этими возможностями, стоимость товара будет выше. Имея различную себестоимость, товар одного вида и одинакового количества будет иметь разную отпускную стоимость.



II – РЫНОЧНАЯ СТОИМОСТЬ

А. ФОРМИРОВАНИЕ РЫНОЧНОЙ СТОИМОСТИ

Рыночная стоимость представляет собой примерную цену, по которой товар (объект) может быть продан или куплен в условиях свободного рынка, и формирующуюся под влиянием спроса и предложения.

Если количество товара, представленного на рынке, меньше количества, удовлетворяющего спрос на этот товар, то в этом случае возникает дефицит, и цены повышаются. Увеличение спроса на товар ведет к росту цен на него. И наоборот, если количество товара, представленного на рынке, превышает уровень спроса, то в этом случае из-за низкого спроса цены снижаются. Однако если данная ситуация приведет к тому, что стоимость товара упадет ниже его себестоимости, то есть, достигнет уровня, при котором продажа будет приносить убыток, то в этом случае будет сокращено производство данной продукции. Все эти перепады между спросом и предложением будут продолжаться до тех пор, пока цены на рынке не стабилизируются.

Поэтому для удержания цен на определенном уровне, вместо замораживания путем вмешательства извне, более дальновидным решением будет обеспечение равновесия между спросом и предложением и устранение препятствий на пути свободной конкуренции.²⁷³

273 Джалаля Йеничери, Ислам Иктисадынын Эсаслары, Стамбул 1980, стр. 354.

Б. ДОКАЗАТЕЛЬСТВА, СВЯЗАННЫЕ С СОБЛЮДЕНИЕМ РАВЕНСТВА ЦЕН

Согласно пониманию ислама, чтобы установить цену на какой-либо товар, следует изучить рыночную стоимость товара того же вида.

Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) не вмешивался в ценообразование, когда на рынках Медины повышались цены на некоторые виды товаров, хотя от него и требовали этого. Он побуждал своих сподвижников к честной торговле в условиях свободной конкуренции, и это служит доказательством того, что за основу принимаются рыночные цены.²⁷⁴

В соответствии с требованиями ислама, тот, кто испортил стандартный товар, принадлежащий не ему, должен возместить его аналогичным имуществом. Если же испорченное имущество относится к нестандартным товарам, как например, животное, недвижимость, подержанный автомобиль, то в этом случае возмещается его стоимость, так как отсутствует возможность его возмещения подобным товаром. Стоимость нестандартных товаров определяет эксперт, принимая во внимание рыночную стоимость аналогичных им товаров.²⁷⁵

Сообщается, что во время своего правления халиф Умар (*радыйаллаху анху*), производя контроль рынка, заметил, что продавец винограда по имени Хатыб бин Абу Балтаа продает свой товар по низкой цене и, подойдя к нему, сказал: *«Я узнал о том, что к нам из Таифа идет караван с виноградом. Они невольно могут принять твои цены за рыночные. Поэтому для того, чтобы они не потерпели убыток, повысь свои цены или собери свой товар и уходи с рынка. В любом другом месте можешь продавать по любой цене»*.²⁷⁶

Таким образом, ислам сделал дозволенной прибыль, имеющуюся в рыночной цене, образованной в условиях свободной конкуренции, предпочтя этот путь строгому ограничению размера прибыли. Однако эта цена должна образоваться на торговом рынке, функционирующем в со-

274 Абу Дауд, Бюйу 49; Тирмизи, Бюйу 73; Шавкани, Найлюль-Автар, V 219.

275 аз-Зухайли, аль-Фикхуль-Ислами, Димашк 1405/1985, IV 45, 51, 54.

276 Ибн Кудам, аль-Мугни, IV 240.

ответствии с принципами ислама. В следующих разделах мы расскажем о мерах, предусмотренных в исламе для нормального функционирования рынка, а также о имеющихся запретах. Но сначала рассмотрим вопрос о том, что такое завышенная цена, что является ее критерием, и каковы ее границы.



III – ЗАВЫШЕННАЯ ИЛИ СПЕКУЛЯТИВНАЯ ЦЕНА

ГАБН (Обман в торговле).

«Габн» означает обман в торговле, недовес, утаивание, сокрытие. В качестве юридического термина, «габн» означает несоответствие цены товара (завышенная или заниженная) его действительной цене. Ислам не устанавливает определенных рамок прибыли, но запрещает обман, хитрость, сокрытие недостатков товара, а также приписывание товару качеств, которыми он не обладает. Таким образом, взаимный обман участников торговли, а также продажа товара по завышенным или заниженным ценам, прибегая к хитрости, является недозволенным.

Аллах Всевышний сказал в Коране: **«О те, которые уверовали! Не пожирайте своего имущества между собой незаконно, а только путем торговли по обоюдному вашему согласию».**²⁷⁷ Понятие «торговля» в этом аяте включает в себя все операции по обмену товара. Однако проедание чужих средств незаконным путем запрещено. Использование в качестве платы «риба» (ростовщического процента), опьяняющего или свинины, хоть и считается торговлей, но является запрещенным.²⁷⁸

В другом аяте говорится: **«Они пытаются обмануть Аллаха и верующих, но обманывают только самих себя и не осознают этого».**²⁷⁹ **«Горе обвешивающим, которые требуют дать им сполна, когда люди отмеривают им, а когда сами мерят или взвешивают для других, то наносят им урон».**²⁸⁰ **«Чтобы вы не преступали границы дозволенного на весах, взвешивайте беспристрастно и не занижайте вес».**²⁸¹

277 ан-Ниса 4/29.

278 аль-Куртуби, аль-Джами ли Ахкамиль-Куран, III 100.

279 аль-Бакара 2/9.

280 аль-Мутаффифин 83/1-3.

281 ар-Рахман 55/8, 9.

В соответствии с риваятом от Абу Хурайры, однажды Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*), проходя по рынку, погрузил руку в мешок с зерном и почувствовал, что зерно влажное. Он спросил у продавца о причине этого. Продавец ответил, что зерно намокло под дождем, на что Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) сказал: *«Нужно было положить мокрое зерно сверху, чтобы люди видели это. Тот, кто обманывает нас, не является одним из нас»*.²⁸²

Как уже было сказано, ислам не устанавливает конкретных границ прибыли, продажа товара по гибким ценам на каком-либо рынке является дозволенной. Насколько цена товара может превышать его нормальную рыночную стоимость, чтобы считаться завышенной? По этому поводу не существует какого-либо аята или хадиса, определяющего конкретную границу, перейдя которую, цена становится завышенной. Этот вопрос решается путем иджтихада на основании общих правил, а также традиций, установившихся в торговой среде. По определению, принятому в ханафитском мазхабе, **габн** – это продажа какого-либо товара по цене, выше той, которая определена экспертом, или покупка этого товара по цене, которая ниже установленной. Например, если какой-то товар продается в ценовом диапазоне от 900 до 1000 рублей, это означает, что такова его нормальная рыночная стоимость. Если у некоего торговца цена на этот товар выходит за эти рамки, то возникает «габн» (обман), и, чем больше разница, тем больше ответственность за него.

Заключение: на наш взгляд, ислам не установил конкретных границ прибыли, считающейся очень высокой, предоставив это бытующим традициям. Различные заключения, сделанные муджтахидами мазхабов, как раз указывают на это. И действительно, в странах с развитой экономикой, сумевших сохранить ценность национальность валюты и даже повысить ее, цены, как правило, остаются стабильными. Общество, живущее в экономических условиях, где на протяжении длительного времени, иногда годами, рыночные цены остаются на одном уровне, не будет довольны их ростом. Однако в тех экономических условиях, где национальная валюта постоянно обесценивается, а цены на товары постоянно растут, люди привыкают к постоянному изменению цен, поэтому, например, граница «габна в 5% на движимое имущество» может утратить свою актуаль-

282 Муслим, Иман 164; Абу Дауд, Бюйу 50; Тирмизи, Бюйу 72.

ность. Например, если товар, продаваемый в ценовом диапазоне от 90 до 100 рублей, станет продаваться за 106 рублей, то общество расценит это как несущественный «габн», которому не придаст особого значения, поскольку привыкло к постоянно меняющимся ценам. Тогда как одномоментное подорожание до 106 рублей товара, который годами продавался на стабильном рынке в пределах 100 рублей, сразу привлечет внимание и будет считаться завышенной прибылью, которой люди будут не довольны.

С другой стороны, область, город, поселок, деревня, или находящиеся в одном городе рынки, базары, торговые центры, супермаркеты, биржи и им подобные рынки сбыта, будучи самостоятельными в том, что касается рыночной стоимости, должны рассматриваться каждый в отдельности. Какой-либо товар, продаваемый по дешевой цене на рынке, где преобладают киоски и павильоны, арендуемые по низкой цене, может быть значительно дороже в магазинах с высокой стоимостью аренды и в торговых центрах, где совершает покупки состоятельная часть населения. Совершенно очевидно, что в подобных районах у торговцев расходы значительно выше.

Продажа за наличный расчет и продажа в рассрочку также должны рассматриваться по отдельности, так как при продаже в рассрочку уровень прибыли значительно выше. Несомненно, что причиной разницы в сумме оплаты при продаже в рассрочку является высокий уровень инфляции. Отсутствие разницы при продаже в рассрочку или акте аренды при оплате в золотой или иной валюте, не подверженной инфляции, указывает на это.



IV – НАРХ – ФУНКЦИЯ ГОСУДАРСТВА В ЦЕНОРЕГУЛИРОВАНИИ

А. ТЕРМИН «НАРХ» И ЕГО ЗНАЧЕНИЕ

Исламское государство должно регулировать общественные дела, основываясь на принципе «маслахат», то есть на принципе полезности принимаемого решения для общества. В широком смысле «маслахат» означает «обеспечение того, что приносит пользу, и устранение того, что может нанести вред».²⁸³ Поэтому одной из обязанностей государства является решение экономических проблем, с которыми сталкивается общество, и недопущение того, чтобы народ пострадал от растущих цен. Возможно ли при таком регулировании, вмешавшись в ценообразование, установить ограничения? Постараемся ответить на этот вопрос с точки зрения ислама.

Какое-либо государство может вмешаться в ценообразование тремя способами: «нарх» (государственное регулирование цен), ограничение размеров прибыли, введение в торговле карточной системы.

В основном, «нарх» осуществляется путем определения максимальной продажной цены, но с целью защиты производителей может исходить и из определения минимальной стоимости. Таким образом, в первом случае будет запрещена продажа товара по цене, превышающей установленную, а во втором – продажа по цене ниже установленной. Но иногда «нарх» может осуществляться путем установления единой цены, в этом случае продажи по цене выше или ниже установленной будут запрещены.

283 Газзали, аль-Мустасфа, I 286.

В экономике всегда существовало два противоположных мнения относительно вмешательства государства в регулирование цен. Одно из этих мнений отстаивает принцип свободного рынка и невмешательства государства в ценообразование. В соответствии с другим мнением, рыночные отношения между продавцом и покупателем нуждаются в справедливой регулировке цен.²⁸⁴

В исламском праве по поводу «нарха» также существует два противоположных мнения, одно из которых «за», а другое – «против».

Б. МНЕНИЕ ТЕХ, КТО ВЫСТУПАЕТ ПРОТИВ «НАРХА», И ПРИВОДИМЫЕ ИМИ ДОКАЗАТЕЛЬСТВА

В соответствии с этим мнением, к которому склонялись имамы Абу Ханифа и Шафии, любой человек может распоряжаться своим имуществом так, как ему будет угодно, с условием нанесения вреда другим. Человек может продавать свое имущество по любой цене, исходя из своего желания, а также приобретать товар по любой цене. Вмешательство в рыночные цены, являющиеся результатом спроса и предложения и сформированные в рамках нравственных принципов, является недопустимым. Устанавливающим цены и снижающим их является Всевышний Аллах. Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) при жизни не использовал «нарх».

Доказательства приверженцев этого мнения:

Аллах Всевышний сказал в Коране: **«О те, которые уверовали! Не пожирайте своего имущества между собой незаконно, а только путем торговли по обоюдному вашему согласию».**²⁸⁵ В соответствии с этим аятом, в торговле необходимо обоюдное согласие, в то время как «нарх» является препятствием на пути достижения этого согласия.

Когда в Медине выросли цены на товары, к Посланнику Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) обратились с просьбой вмешаться, на что он ответил: *«Воистину, только Аллах дарует средства к существованию,*

284 Феридун Эргин, Иктисат, стр. 511.

285 ан-Ниса, 4/29.

*дарует достаток и нужду, и устанавливает цены. И я не хочу предстать перед моим Господом, будучи совершившим несправедливость по отношению к кому-либо из вас, и чтобы вы потребовали с меня свои права».*²⁸⁶

Проблемные стороны «нарха» объясняются следующим образом: «нарх» означает введение ограничений для тех, кто занимается торговлей. Государство же обязано заботиться о выгоде всех слоев населения, и разницы между заботой о выгоде потребителей путем снижения цен или заботой о выгоде коммерсантов путем повышения цен. Если интересы двух сторон противоречат друг другу, то этот вопрос следует решать путем иджтихада. Принуждение коммерсанта к продаже товара по цене, с которой он не согласен, противоречит вышеприведенному аяту Корана, установившему обоюдное согласие условием торговли. Большинство муджтахидов придерживаются этого мнения.²⁸⁷

В. МНЕНИЕ ТЕХ, КТО СЧИТАЕТ «НАРХ» ДОЗВОЛЕННЫМ, И ПРИВОДИМЫЕ ИМИ ДОКАЗАТЕЛЬСТВА

Те, кто говорит, что государство при необходимости может вмешиваться в регулирование цен, придерживаются того мнения, что хадисы, приводимые в качестве доказательства против «нарха», никак не связаны с его запретом. В этих хадисах не говорится «не вмешивайтесь в ценорегулирование» или «вмешательство в ценорегулирование не является разрешенным».

Из этих хадисов можно сделать следующий вывод: Аллах Всевышний является Создателем всех благ. Если Он захочет, то дарует всем Своим созданиям достаток, везде, где бы они ни были. Однако это не означает, что Аллах будет доволен тем, что люди завышая цену, обманывают друг друга и создают черный рынок. Тот, кто, не имея права на то, безмерно завышает рыночные цены, считается поедаящим чужое имущество недозволенным путем и лишаящим людей того, что сделал дозволенным для них Аллах Всевышний. На начальном этапе существования ислам-

286 Абу Дауд, Буюу, 49; Тирмизи, Буюу, 73; Ибн Маджа, Тиджара, 27.

287 Шавкани, Найлуль-Автар, V 219.

ского государства критерием служили цены свободного рынка, и главенствовал принцип формирования цен на основе свободной конкуренции.²⁸⁸

Риваяты, связанные с «нархом», появились в исламе в тот период, когда был высок уровень нравственности в торговле, и не существовало черного рынка. Вполне естественно, что в тот период, носящий название «эпохи благоденствия», не было необходимости в «нархе».

Однако в последующие периоды, когда моральные ценности стали постепенно отходить на второй план, стало обычным явлением искусственное завышение цен, что наносило ущерб обществу, тогда некоторые ученые из числа табиунов высказались о дозволенности «нарха». К их числу относятся Саид бин аль-Мусаййаб (д.с. 94/712), Рабиа бин Абдулрахман (д.с. 136/753), Яхья бин Саид аль-Ансари (д.с. 143/760).

Г. ПРАКТИКА ПРИМЕНЕНИЯ ГОСУДАРСТВЕННОГО ЦЕНОРЕГУЛИРОВАНИЯ

Существует множество факторов, влияющих на рост цен. Основными из них являются обесценивание платежных средств и нарушение равновесия между спросом и предложением. Далее мы более подробно остановимся на термине «инфляция», который обозначает обесценивание платежных средств. Что же касается нарушения равновесия между спросом и предложением, то в случае повышенного спроса на какой-либо товар, представленный на рынке, количество которого не удовлетворяет имеющийся спрос, возникает дефицит. Дефицит, в свою очередь, становится причиной роста цен на данный товар. Имеется общая тенденция к повышению спроса на товар при снижении его стоимости и снижении спроса на него при его подорожании.²⁸⁹

С другой стороны, жажда быстрой наживы может пробудить в коммерсантах желание воспользоваться существующим дефицитом. Это порождает спекуляцию при создании искусственного дефицита, тем самым обеспечивая повышение цен. Должно ли государство в этом случае вмешиваться в ценорегулирование?

288 Ибн Абидин, Раддуль-Мухтар, IV, 153-155.

289 Феридун Эргин, Иктисат, стр. 403.

На наш взгляд, в исламском обществе государство, основываясь на принципе общественной пользы, должно придерживаться пути, исключаяющего проявления несправедливости как в отношении производителей и коммерсантов, так и в отношении потребителей. Это обеспечивается путем контроля цен, в особенности на товары первой необходимости, такие как продукты питания, топливо, газ, дрова, уголь. Наряду с этим, незамедлительное принятие мер по увеличению количества того товара, который пользуется наибольшим спросом, будет способствовать сохранению ценового баланса.

В заключении хотелось бы отметить, что в исламском обществе при нормальном функционировании рынка, при соблюдении равновесия между спросом и предложением, а также при формировании цен в надежных условиях на основе свободной конкуренции, государство не должно вмешиваться в ценорегулирование. Однако при возникновении монополий, таких как картели и холдинги, в случае, если их деятельность наносит ущерб обществу, государство должно вмешаться и контролировать рынок до тех пор, пока не будут восстановлены нормальные условия его функционирования. Таким образом, государство действует в соответствии принципом ислама «побуждения к одобряемому и удержание от порицаемого».





Часть шестая



ТОРГОВЛЯ В КРЕДИТ

- КУПЛЯ-ПРОДАЖА В РАССРОЧКУ
- САЛАМ (ПРЕДВАРИТЕЛЬНОЕ ФИНАНСИРОВАНИЕ)
- АКТ ИЗГОТОВЛЕНИЯ ТОВАРА ПОД ЗАКАЗ (ИСТИСНА)
- БАЙ БИЛЬ-ВАФА (ПРОДАЖА С СОБЛЮДЕНИЕМ ДАННОГО СЛОВА)
- ИКАЛЯ (РАСТОРЖЕНИЕ КУПЛИ-ПРОДАЖИ ПО ОБОЮДНОМУ СОГЛАСИЮ)

I – КУПЛЯ-ПРОДАЖА В РАССРОЧКУ

A. СУТЬ ТОРГОВЛИ В РАССРОЧКУ И ЕЕ ЗАКОННОСТЬ

Основой в торговле является продажа за наличный расчет. Но покупатель не всегда имеет возможность сразу выплатить стоимость товара, поэтому в этой ситуации возникает потребность в продаже в рассрочку. При продаже в рассрочку продавец передает товар покупателю, а покупатель берет на себя обязательства по выплате стоимости товара в установленный срок.

Дозволенность продажи в рассрочку опирается на аяты Корана и хадисы. Аллах Всевышний сказал: **«Аллах дозволил торговлю и запретил ростовщичество»**.²⁹⁰ Поскольку здесь говорится о торговле в общем, то этот аят охватывает также и торговлю в рассрочку. В следующем аяте говорится: **«О те, которые уверовали! Если вы заключаете договор о долге, то записывайте его, и пусть писарь записывает его справедливо»**.²⁹¹ Лексическое значение слова «дайн», употребляемого в этом аяте, означает «долг», «долг с рассрочкой выплаты», а также «кредит». В качестве правового термина это слово означает любую операцию, где одна из двух сумм выплачивается сразу, а другая – в рассрочку.

В соответствии с одним из риваятов, Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) купил у одного из иудеев продукты питания в рассрочку и в качестве залога оставил ему свою кольчугу.²⁹²

290 аль-Бакара 2/275.

291 аль-Бакара 2/282.

292 Бухари, Истикрад 1, Бюйу 14; Муслим, Мусакат 124-126.

Исходя из вышеприведенных доказательств, исламские ученые пришли к единогласному мнению о дозволенности продажи в рассрочку.

При продаже в рассрочку необходимо определить стоимость продажи, периодичность оплаты или срок рассрочки. В противном случае, акт будет считаться недействительным.

Например, если кто-то совершит продажу в рассрочку с условием выплаты стоимости товара через три месяца, то этот акт будет недействительным, так как в данном случае не указан точный срок. В том случае, если стороны не смогут договориться о сроке рассрочки, то в дальнейшем они будут иметь право расторгнуть акт. Однако стороны могут сделать акт действительным, определив сроки рассрочки во время заключения сделки или позже.

Б. ОТКЛАДЫВАНИЕ ВЫПЛАТЫ ДОЛГА С УСТАНОВЛЕННЫМ СРОКОМ РАССРОЧКИ

Кредитор, обладая правом отказаться от получения долга и простить его должнику, также имеет право продления срока рассрочки. Аналогично, при продаже за наличный расчет продавец может предоставить покупателю рассрочку или продлить ее срок. После того, как покупатель выразит свое согласие, эти сроки становятся действительными и входящими в обязательства сторон.

В этой ситуации кредитор не может требовать деньги раньше срока, так как рассрочка, предоставленная после заключения акта продажи, дается добровольно.

С другой стороны, в исламе рассрочка выплаты некоторых видов долгов считается запрещенной с целью предотвращения возникновения «риба» (ростовщического процента), защиты прав противоположной стороны или устранения некоторых рисков, возникающих при купле-продаже. Рассрочка же некоторых видов долгов, как например, беспроцентного долга, становится обязательством не с юридической, а с нравственной точки зрения.

Виды долгов, рассрочка выплаты которых запрещена:

1. Сумма, выплачиваемая при обмене золота, серебра или валюты.
2. Сумма стоимости товара при расторжении акта продажи по обоюдному согласию сторон.
3. Оплата при продаже по предоплате.
4. Долги умершего человека.
5. Стоимость недвижимости, приобретенной по праву преимущественной покупки.
6. Деньги, данные в качестве беспроцентного займа.

Установление рассрочки в вышеуказанных видах долгов не будет действительным и не войдет в обязательства сторон.



II – САЛАМ (ПРЕДВАРИТЕЛЬНОЕ ФИНАНСИРОВАНИЕ)

А. ОПРЕДЕЛЕНИЕ ТЕРМИНА «САЛАМ» И ЕГО ДОКАЗАТЕЛЬСТВА

Салам – это акт купли-продажи товаров с отсроченной поставкой, по условиям которого стоимость товара оплачивается вперед, а сам товар поставляется через оговоренный продавцом и покупателем срок. Предметом акта «салам» может быть стандартный товар, обладающий определенными характеристиками, который может быть дан в виде долга. Например, пшеница, ячмень, ткань.

Законность акта «салам» основана на Книге Аллаха, Сунне и иджма (единогласное мнение ученых). Аллах Всевышний сказал в Коране: **«О те, которые уверовали! Если вы заключаете договор о долге, то записывайте его, и пусть писарь записывает его справедливо»**.²⁹³ Передается, что Ибн Аббас сказал: *«Акт «салам» был узаконен Книгой Аллаха»*, после чего прочитал вышеприведенный аят. Также передается от Ибн Аббаса, что он сказал: *«Посланник Аллаха (салляллаху алейхи ва саллям), совершив переселение из Мекки в Медину, увидел, что жители Медины продают путем предварительной оплаты урожай фруктов на один, два и даже три года вперед. Посланник Аллаха (салляллаху алейхи ва саллям) установил основные элементы этого акта, сказав: «Тот из вас, кто желает заключить акт «салам» пусть точно определит размеры и вес товара, а также – срок (поставки)»*.²⁹⁴

²⁹³ аль-Бакара 2/282.

²⁹⁴ Муслим, Мусакат 128; Бухари, Салам 1, 2, 7; Абу Дауд, Бюйу 55; Тирмизи, Бюйу 68; Насаи, Бюйу 63.

Ибн Мунзир после упоминания о том, что по поводу дозволенности предварительного финансирования существует иджма, в продолжение сказал: «Акт «салам» является операцией, в которой люди испытывают нужду. Точно также, как у тех, кто занимается земледелием, выращиванием фруктов или торговлей, в разное время может возникать потребность в кредите. А торговля путем «салам» обеспечивает финансирование».

Б. УСЛОВИЯ АКТА «САЛАМ»

Имамы мазхабов единодушны в том, что для того, чтобы акт «салам» стал действительным, необходимо наличие шести условий, а именно: знание вида, характеристик, количества, даты поставки товара; определение размера себестоимости; если передача платежных средств потребует дополнительных расходов, то необходимо также определить место, где будет проведена оплата этих расходов. С другой стороны, предметом акта «салам» могут быть только стандартные товары (продающиеся на вес, объем, метраж, или являющиеся стандартным штучным товаром). Например, пшеница, ячмень, строительная арматура, цемент, новые автомобили. Ниже разъясняются условия акта «салам», связанные со средствами оплаты и продаваемым товаром.

1. Условия, касающиеся средств оплаты:

а) Определение типа платежных средств. Необходимо определить, чем именно будет производиться оплата – золотом, серебром или валютой.

б) Определение вида платежных средств. Если в данной местности при оплате используются денежные знаки различных государств, то в этом случае необходимо определить, в какой именно валюте будет производиться оплата – в долларах США, рублях или евро.

в) Определение характеристик платежных средств: если среди денежных знаков одного типа существует разница в платежеспособности, то и это требует определения. Например, конвертируемая или неконвертируемая валюта.

Эти три условия направлены на устранение неопределенности в акте «салам», так как неопределенность в этих вопросах ведет к возникновению разногласий между сторонами и делает недействительным заключенный акт.²⁹⁵

г) Определение размера платежных средств: помимо типа и вида платежных средств, необходимо также определить их размер. Например, столько-то золота или такая-то сумма в рублях.

д) Стоимость товара должна быть передана продавцу в том же месте, где был заключен акт «салам» до того, как стороны разойдутся.

2. Условия, касающиеся продаваемого товара:

а) Необходимо определить тип товара: например, пшеница, ячмень, железо, цемент, новый автомобиль такой-то марки.

б) Определение вида товара: например, пшеница твердых сортов или канадская пшеница; арматура и цемент, произведенные такой-то фирмой.

в) Определение характеристик товара: например, пшеница нового урожая, пшеница высшего, среднего или низшего сорта.

г) Определение количества товара: имеется в виду определение веса, объема, длины или количества штук.

Эти четыре условия также направлены на устранение неопределенности, так как неопределенность в типе, виде, характеристиках и количестве товара, являющегося долгом, также может привести к разногласиям, что сделает данный акт недействительным. Сообщается, что Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) сказал: *«Тот из вас, кто желает заключить акт «салам» пусть точно определит размеры и вес товара, а также – срок (поставки)»*.²⁹⁶

295 аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, V 201; Ибнуль-Хумам, Фатхуль-Кадир, V, 337; Ибн Абидин, Раддуль-Мухтар, IV, 215.

296 Бухари, Салам 1, 2, 7; Муслим, Мусакат 128; Абу Дауд, Бюйу 55.

д) Необходимо, чтобы товар, являющийся предметом акта «салам» или платежным средством, не был из разряда товаров, где возможно появление «риба» (ростовщического процента).

е) Необходимо, чтобы поставка товара, являющегося предметом акта «салам», была привязана к определенному сроку.

По мнению ханафитского, маликитского и ханбалитского мазхабов, необходимо, чтобы акт «салам» был с установленным сроком поставки. В противном случае, он будет недействителен.

По мнению ханафитов и ханбалитов, минимальный срок отсрочки поставки товара составляет один месяц. По мнению маликитов, этот срок составляет полмесяца.

ж) Необходимо, чтобы товар того же вида и с теми же характеристиками, что и товар, являющийся предметом акта «салам», был в наличии на рынке с момента заключения акта и до даты поставки товара.

В том случае, если этого товара не будет в наличии на момент заключения акта или на момент поставки товара, заключение акта «салам» будет запрещено, так как у продавца не будет возможности поставки товара.



III – АКТ ИЗГОТОВЛЕНИЯ ТОВАРА ПОД ЗАКАЗ (ИСТИСНА)

А. СУТЬ АКТА ИЗГОТОВЛЕНИЯ ТОВАРА ПОД ЗАКАЗ

В арабском языке слово «**истисна**» означает «требование от кого-либо выполнить какое-либо дело». Как термин исламского права, «истисна» означает вид договора купли-продажи, предмет которого не существует в момент заключения соглашения. При этом обязательством производителя является приложение труда и производство товара. Если расходные материалы будут принадлежать заказчику, то данный акт приобретает вид трудового соглашения.

Соглашение по изготовлению на заказ заключается между заказчиком и исполнителем через предложение и согласие. Данное соглашение может быть заключено, например, на изготовление обуви, одежды, кухонной утвари, мебели, дверей, окон и прочих изделий по заданным параметрам товара (длины, ширины, веса и др.) и качественным показателям используемых расходных материалов.

Б. ДОКАЗАТЕЛЬСТВА ЗАКОННОСТИ АКТА ИЗГОТОВЛЕНИЯ ТОВАРА ПОД ЗАКАЗ

Соглашение по изготовлению товара на заказ является актом, противоречащим кыясу, так как на момент заключения соглашения заказанный товар еще не существует. А продажа того, чего нет в наличии, или того, что не существует, запрещена хадисом.²⁹⁷ Одна-

297 Абу Дауд, Бюйу 68; Тирмизи, Бюйу 19; Насаи, Бюйу 60; Ибн Маджа, Тиджара 20.

ко, по мнению ханафитов, соглашение по изготовлению товара на заказ, с точки зрения «истихсан», является разрешенным, так как люди с незапамятных времен заключают подобные акты, и никто из муджахидов не высказывался против этого. Относительно дозволенности данного вида сделки существует иджма (единогласное мнение), поэтому в данном случае «кыяс» не принимается во внимание. По мнению шафиитов, маликитов и ханбалитов, соглашение по изготовлению товара на заказ будет действительным в соответствии с принципами акта «салам» и сложившейся традицией. Поэтому в акте изготовления товара на заказ необходимо наличие тех же условий, что и в акте «салам». Например, оплата всей стоимости заказанного товара на месте заключения акта является одним из условий акта. По мнению шафиитов, акт изготовления на заказ будет действительным вне зависимости от того, была ли определена дата передачи заказчику изготовленного товара или нет.

В. УСЛОВИЯ СОГЛАШЕНИЯ ПО ИЗГОТОВЛЕНИЮ ТОВАРА НА ЗАКАЗ

1. Должны быть определены вид, тип, количество и особенности товара, производимого изготовителем. В акте «истисна» положение изготавливаемого товара такое же, как в акте продажи, поэтому необходимо точно указать все его особенности.

2. Изготавливаемый товар должен относиться к товарам широкого потребления, которые постоянно используются людьми. Например, производство обуви, посуды, одежды или строительство зданий.

3. Дата передачи готового товара не должна быть установлена. Если в акте будет установлена конкретная дата передачи изготовленного товара заказчику, то в этом случае, по мнению имама Абу Ханифы, данное соглашение превращается в акт «салам», и тогда будет необходимо соблюдение всех других условий этого акта. Например, предварительная оплата стоимости товара. После того, как производитель изготовил товар в

соответствии со всеми условиями и передал его заказчику, ни одна из сторон не получит права одностороннего расторжения акта.

По мнению имама Абу Юсуфа и имама Мухаммада, акт «истисна» не утратит силы, независимо от того, были ли определены сроки поставки изготовленного товара или нет, так как в реальной жизни при сроки исполнения заказа обычно обговариваются.²⁹⁸ Поскольку данное мнение обеспечивает облегчение в акте «истисна» (изготовления на заказ), то оно является наиболее приемлемым.

Однако если акт изготовления на заказ будет связан с чем-то, не относящимся к товарам широкого потребления, и при этом будут определены сроки поставки, то в соответствии с единогласным мнением ученых, в отношении этого соглашения будут приемлемы правовые решения, связанные с актом «салам». С другой стороны, если срок поставки носит неопределенный характер, например, «завтра, послезавтра, в течение недели или в течение месяца», то правовые решения, связанные с актом «салам», не применяются.

Г. ЯВЛЯЕТСЯ ЛИ СОГЛАШЕНИЕ ПО ИЗГОТОВЛЕНИЮ ТОВАРА НА ЗАКАЗ ОБЯЗАТЕЛЬСТВОМ СТОРОН?

По мнению большинства факихов, до тех пор пока соглашение по изготовлению товара на заказ не будет преобразовано в акт «салам» посредством установления даты поставки товара, оно будет носить характер обещания. Каждая из сторон до момента исполнения заказа имеет право отказаться от сделки. Изготовитель, выполнив заказ и не показав его заказчику, может продать изготовленный товар другому лицу.

По мнению имама Абу Ханифы и имама Мухаммада, заказчик, увидев товар, получает право выбора – взять его или отказаться от него, так как он приобретает то, чего не видел. Изготовитель же не обладает

298 ас-Сарахси, аль-Мабсут, XII, 139; аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, V 3; Ибнুল-Хумам, Фатхуль-Кадир, V, 355; Ибн Абидин, Раддуль-Мухтар, IV, 223.

правом расторжения сделки при осмотре товара, так как он находится в положении продавца.

По мнению имама Абу Юсуфа, если товар был изготовлен в соответствии с условиями соглашения, то в тот момент, когда заказчик видит товар, соглашение станет обязательным, и он не будет обладать правом расторжения акта при осмотре товара. Если заказчику будет дано право расторжения акта при осмотре товара, и он откажется от товара, изготовленного в соответствии со всеми условиями соглашения, то в этом случае товар останется у производителя. Товар, изготовленный по особому заказу, может не вызвать интереса у других потребителей. С другой стороны, право заказчика на расторжение соглашения по причине ошибки производителя или несоответствия предъявленным требованиям является для него важной гарантией.²⁹⁹



299 ас-Сарахси, аль-Мабсут, XII, 139; Ибнуль-Хумам, Фатхуль-Кадир, V, 356; аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, V 3, 210.

IV – БАЙ’ БИЛЬ-ВАФА (ПРОДАЖА С СОБЛЮДЕНИЕМ ДАННОГО СЛОВА)

Это акт продажи с условием, что, если продавец товара захочет вернуть обратно его стоимость, то покупатель должен вернуть продавцу товар. Этот акт продажи получил свое название в связи с тем, что покупатель как бы дает слово вернуть товар продавцу, если в течение установленного срока ему будет возвращена его стоимость.

Эта форма продажи, ставшая обычаем, используется для того, чтобы избежать «риба» или получить гарантию по выплате долга. При заключении данного акта продавец обязуется в будущем вернуть стоимость проданного товара или выплатить имеющийся долг, а покупатель, в свою очередь, обязуется вернуть приобретенный товар.

Продажа с условием соблюдения данного слова часто применяется торговцами в качестве источника финансирования. Схема сделки такова: например, производитель чая, рассчитывая получить высокую прибыль в сезон сбора урожая, берет у кого-либо 5.000.000 рублей, необходимых ему для строительства чайной фабрики, взамен имеющейся у него недвижимости стоимостью 5.000.000 рублей. Выплатив свой долг после сбора урожая, он сможет получить обратно свою недвижимость. В течение этого времени покупатель, получивший недвижимость, может использовать ее для своих нужд или сдать в аренду.

Продажа с соблюдения данного слова с точки зрения того, что покупатель может использовать полученный товар до момента его возврата, считается «действительным актом продажи», но с точки зрения полномочий по расторжению сторонами этого соглашения, оно является «недействительным актом». Принимая во внимание, что при продаже с соблюдением данного слова покупатель не может продать приобретенный товар другому лицу, данный акт рассматривается как залог, поэтому в нем преобладают правовые решения, связанные с залогом. Большинство

исламских факихов считали продажу с соблюдением данного слова дозволенной. В некоторых источниках данный вид продажи носит название «байуль-муамалая», в Египте он называется «байуль-амана».

Живший в начале XV века шейх Бадруддин Махмуд (д.с. 823/1420) о зарождении данного вида продаж говорил: «В наше время для того, чтобы уберечься от «риба», «бай’биль-вафа» стали традицией. Так как он, в действительности, является актом залога, то покупатель не становится владельцем товара, будучи лишенным возможности без разрешения владельца воспользоваться прибылью от этого товара».³⁰⁰

При «бай’биль-вафа» каждая из сторон в любое время может расторгнуть акт. Покупатель в течение всего времени действия акта не может стать владельцем товара. Продавец, вернув стоимость товара, может в любой момент потребовать его возврата. Точно также и покупатель, вернув товар, может потребовать возврата его стоимости. Сроки, указанные в соглашении, не являются обязательствами сторон, поскольку товар, являющийся предметом данного акта, находится в положении залога, и ни продавец, ни покупатель не могут продать этот товар третьему лицу без разрешения противоположной стороны. То же самое относится и к наследникам. Однако продажа этого товара может быть осуществлена, если одна из сторон получила разрешение другой стороны.



300 Али Эфенди, Фатава, I, 300.

V – ИКАЛЯ (РАСТОРЖЕНИЕ КУПЛИ-ПРОДАЖИ ПО ОБОЮДНОМУ СОГЛАСИЮ)

А. ЗНАЧЕНИЕ ТЕРМИНА «ИКАЛЯ»

В терминологии фикха «икаля» означает «аннулирование и расторжение акта продажи». Если акт продажи является достоверным и обязательным, а также если ни у одной из сторон нет права его одностороннего расторжения, то этот акт можно расторгнуть только по обоюдному согласию. Таким образом, **икаля** – это расторжение акта продажи по обоюдному согласию покупателя и продавца. Помимо купли-продажи, **икаля** является способом расторжения любых заключенных актов.

«Икаля» относится к дозволенным действиям, и доказательством этому служит Сунна. Сообщается, что Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) сказал: *«Тот, кто согласится расторгнуть акт, содействуя человеку, сожалеющему о его заключении и желающему его аннулировать, тому Аллах Всевышний облегчит трудности Судного дня»*.³⁰¹

Рукнами «икаля» являются «предложение» и «согласие». Расторжение акта купли-продажи может быть выражено различным образом. Например, «я отказываюсь от купли-продажи», «я расторгаю куплю-продажу».

301 Абу Дауд, Буюу 52; Ибн Маджа, Тиджара 26.

Б. УСЛОВИЯ «ИКАЛЯ» (РАСТОРЖЕНИЕ АКТА ПО ОБОЮДНОМУ СОГЛАСИЮ)

Для того чтобы акт «икаля» был действительным, необходимо наличие следующих условий:

1. Согласие обеих сторон: независимо от того, будет ли акт «икаля» считаться новой торговой сделкой или расторжением ранее заключенного акта, согласие обеих сторон является необходимым условием, также как и в других актах.

2. В том случае, если расторгаемым актом является акт обмена валюты, то при заключении акта «икаля» обе стороны должны передать друг другу полученные средства.

3. По мнению имама Абу Ханифы и имама Зуфара, предмет заключенного акта должен допускать его расторжение. Поэтому если товар, являющийся предметом акта «икаля», обладает свойствами, препятствующими расторжению акта, например, увеличение или уничтожение товара, то в этом случае расторжение акта будет недействительным. По мнению имама Абу Юсуфа, поскольку «икаля» рассматривается как продажа, то увеличение в продаваемом товаре является допустимым. По мнению имама Мухаммада, «икаля» является расторжением, и излишек в товаре будет препятствием для этого.

4. На момент расторжения акта необходимо наличие товара, являющегося предметом акта. Если предмет акта был уничтожен или полностью распродан, то расторжение акта будет невозможным. Если товар был уничтожен частично, то для оставшейся части «икаля» может быть действительным.



Часть седьмая



ПРОБЛЕМЫ СОВРЕМЕННОЙ ЭКОНОМИКИ И СПОСОБЫ ИХ РЕШЕНИЯ С ТОЧКИ ЗРЕНИЯ ИСЛАМА

- РОСТОВЩИЧЕСКИЙ (ССУДНЫЙ) ПРОЦЕНТ С ТОЧКИ ЗРЕНИЯ ИСЛАМА
- КАРДУ ХАСАН (БЕСПРОЦЕНТНЫЙ ЗАЙМ)
- ОБЩИЙ ВЗГЛЯД НА ПАРТНЕРСКУЮ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ В ИСЛАМЕ
- МУФАВАДА (СОВМЕСТНОЕ ПРЕДПРИЯТИЕ С ВНЕСЕНИЕМ РАВНЫХ ДОЛЕЙ КАПИТАЛА)
- ИНАН (СОВМЕСТНОЕ ПРЕДПРИЯТИЕ С ВНЕСЕНИЕМ НЕРАВНЫХ ДОЛЕЙ КАПИТАЛА)
- КРЕДИТНОЕ ПАРТНЕРСТВО
- ТРУДОВОЕ ПАРТНЕРСТВО
- МУДАРАБА
- МУЗАРАА (СЕЛЬСКОХОЗЯЙСТВЕННОЕ ПАРТНЕРСТВО)
- МУСАКАТ (САДОВОЕ ПАРТНЕРСТВО)
- ПРАВОВЫЕ РЕШЕНИЯ, КАСАЮЩИЕСЯ ПРАВ
ИЗАННОСТЕЙ РАБОЧИХ И СЛУЖАЩИХ

I – РОСТОВЩИЧЕСКИЙ (ССУДНЫЙ) ПРОЦЕНТ С ТОЧКИ ЗРЕНИЯ ИСЛАМА

A. СУТЬ ПОНЯТИЯ «РИБА»

Арабское слово «**риба**» означает «увеличение», «излишек» и «процент». В терминологии фикха «**риба**» обозначает надбавку к сумме основного долга, получаемую заимодавцем при предоставлении средств заемщику. В широком значении – это любой процент при проведении торговых и финансовых операций, позволяющий одной из сторон получить доход за счет другой без предоставления ей соответствующей компенсации.

Б. ЭТАПЫ ЗАПРЕТА ССУДНОГО ПРОЦЕНТА В ИСЛАМЕ

Ростовщичество в арабском обществе, особенно у его верхов, являлось важным источником доходов. Поэтому одномоментно запретить его было невозможно. В связи с этим, категорический запрет ростовщичества последовал с ниспосланием последних аятов Корана. Однако, хотя ростовщичество еще не было запрещено, но с самого зарождения ислама оно всячески порицалось, и, вместе с тем, Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) передал много рассказов о тех бедах, которым подверглись прежние народы, живущие ростовщичеством.

Постепенное запрещение исламом ростовщичества происходило следующим образом:

1. Наказание людей, наживавшихся ростовщичеством, увиденное во время Мираджа (вознесения на небеса):

Передается от Абу Хурайры, что Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) сказал: *«В ночь вознесения я встретил людей, животы которых были, как дома (то есть, очень большие). И снаружи было видно, что в их животах находятся змеи. На мой вопрос о том, кто это такие, Джибриль ответил, что это те, кто наживался на ростовщичестве»*.³⁰² Несмотря на то, что один из передатчиков данного хадиса Али бин Зайд подвергался некоторой критике, в хадисе о вознесении, переданном Абу Саидом аль-Худри, также упоминается о ростовщичестве, что служит подкреплением приведенного хадиса.

Как известно, событие «мирадж» произошло в 621 году в Мекке. Таким образом, можно сказать, что уже в то время было сделано указание, что в будущем ростовщичество будет запрещено.

2. Сообщение о том, что ростовщичество не увеличивает имущество:

В первом аяте, который был ниспослан по поводу ростовщичества, говорится: **«Дары, которые вы преподносите, чтобы приумножить их за счет чужого богатства, не приумножатся у Аллаха. Приумножен для вас будет закят, который вы раздаете, стремясь к лику Аллаха»**.³⁰³ Этот аят был ниспослан в Мекке. Хотя в этом аяте не содержится запрета ростовщичества, но в нем есть указание на то, что ростовщичество не является тем деянием, которое принесет человеку вознаграждение, и что оно является причиной ненависти Аллаха Всевышнего.

302 Ибн Маджа, Тиджара 58; Ахмад бин Ханбал, II, 353, 363.

303 ар-Рум 30/39.

3. Сообщение о том, что предыдущими божественными законами ростовщичество было запрещено:

В Коране сообщается, что в прежних религиях ростовщичество было запрещено. О запрете ростовщичества для иудеев говорится: **«За то, что иудеи поступали несправедливо и многих сбивали с пути Аллаха, Мы запретили им блага, которые были дозволены им. А также за то, что они брали лихву, хотя она была запрещена им, и незаконно пожигали имущество людей. Для неверующих из них Мы приготовили мучительные страдания».**³⁰⁴ Этот аят был ниспослан в Медине. В аяте об иудеях, которые, несмотря на запрет, продолжали заниматься ростовщичеством, содержится косвенное предупреждение для верующих.

Такой же смысл содержится и в ответе своему народу пророка Шу-айба (*алеихиссалям*), который старался воспрепятствовать недозволенным видам заработка.³⁰⁵

В настоящее время Тора, книга иудеев, запрещает ростовщичество, однако этот запрет распространяется только на иудеев. Там же есть указание, что в отношении неиудеев ростовщические операции могут осуществляться: **«Когда деньгами будешь ссужать народ Мой, неимущего, который с тобой, – не будь ему притеснителем и не бери с него проценты».**³⁰⁶ **«Чужеземца можешь ты притеснять, но долг брата прости ему».**³⁰⁷

4. Запрет удвоенного ссудного процента:

Процент, прибавляемый к основному капиталу при наступлении срока, называется «простым процентом». Процент, прибавляемый к сумме основного капитала и простого процента, называется «удвоенным процентом». В первую очередь был запрещен именно этот вид ростовщического процента. Во времена джахилийи (невежества) и в первые годы

304 ан-Ниса 4/160, 161.

305 Худ 11/87.

306 Шмот, 22:24.

307 Дварим, 15:3.

ислама именно он являлся для должников непосильным грузом, из-под тяжести которого они уже не могли выбраться.

В одном из аятов Корана говорится: **«О те, которые уверовали! Не пожирайте лихву в многократно умноженном размере и бойтесь Аллаха, быть может, вы преуспеете».**³⁰⁸ Этот аят был ниспослан в Медине. Выражение «многократно увеличенный» показывает ту бесчеловечную форму ростовщичества, которая бытовала во времена джахилийи. Существует единогласное мнение о запретности ростовщичества, как в большом, так и в малом объеме, так как малое, в итоге, приводит к большому.

5. Окончательный и категорический запрет ростовщичества:

Запрет ростовщического процента подтверждается доказательствами из Корана, сунны и иджма. Установление, запрещающее процент, было ниспослано в восьмом или девятом году хиджры.

а) Доказательства из Корана: Аллах Всевышний сказал: **«Те, которые пожирают лихву, восстанут, как восстает тот, кого дьявол поверг своим прикосновением. Это потому, что они говорили: «Воистину, торговля подобна лихоимству». Но Аллах дозволил торговлю и запретил лихоимство».**³⁰⁹ **«О те, которые уверовали! Бойтесь Аллаха и не берите оставшуюся часть лихвы, если только вы являетесь верующими. Но если вы не сделаете этого, то знайте, что Аллах и Его Посланник объявляют вам войну. А если вы раскаетесь, то вам останется ваш первоначальный капитал».**³¹⁰

б) Доказательство из Сунны: от Посланника Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) передано много хадисов, запрещающих ростовщичество. Сообщается, что Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) сказал: *«Избегайте семи смертных грехов – это приобщение Аллаху со товарищей, колдовство, убийство человека без права, проедание имуще-*

308 Али Имран 3/130.

309 аль-Бакара 2/275.

310 аль-Бакара 2/278, 279.

ства сироты, ростовщичество, дезертирство с поля боя, ложное обвинение благочестивой верующей женщины в прелюбодеянии».³¹¹

Обращаясь к верующим во время прощального хаджа, Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) сказал: «Ростовщичество времен джахилии отменено. И в первую очередь – проценты нашего рода. Я отменяю проценты Аббаса бин Абдульмутталиба. Отныне все ростовщичество отменено».³¹² «Знайте, что все виды ростовщичества времен джахилии отменены. Что же касается основного капитала, то он – ваш. Таким образом, ни вы не проявите несправедливости, ни к вам не будет проявлена несправедливость».³¹³

В одном хадисе присутствует указание на то, что в будущем все люди столкнутся с ростовщичеством: «Для людей наступит такое время, когда не останется никого, кто не питался бы на средства, полученные от ростовщичества. На тех же, кто не будет использовать эти средства, все равно попадет пыль ростовщичества».³¹⁴

Некоторые хадисы говорят о том, что люди, каким-либо образом связанные с ростовщичеством, прокляты: «Посланник Аллаха проклял тех, кто дает под процент, и тех, кто берет (под процент)». В другом риваяте этого хадиса имеется дополнение: «те, кто записывает ростовщическую сделку, и те, кто выступает свидетелями. Все они равны».³¹⁵

Сунна расширила рамки понятия ростовщичества, определила условия возникновения ростовщического процента в стандартных товарах и, кроме того, выявила иные виды «риба».

В одном из хадисов, в качестве примера, приводятся шесть видов стандартных товаров, где возможно возникновение «риба». Передается от Убады бин Самита, что Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) сказал: «Обменивайте золото на золото, серебро – на серебро, пшеницу – на пшеницу, ячмень – на ячмень, финики – на финики и соль – на соль в равных количествах и в наличном виде. Если же эти товары окажутся разных видов, то продавайте их, как пожелаете, с условием,

311 Бухари, Весайа 23; Муслим, Иман 38; Абу Дауд, Весайа 10.

312 Муслим, Хадж 147; Абу Дауд, Манасик 56.

313 Абу Дауд, Бюйу 5.

314 Абу Дауд, Бюйу 13; Насаи, Бюйу 12; Ибн Маджа, Тиджарат 58.

315 Муслим, Мусахат 105, 106; Насаи, Зинат 25, Таляк 13.

что это будет осуществляться в наличной форме». ³¹⁶ В риваяте от Муслима имеется следующее дополнение: *«Кто даст или возьмет больше, то это станет ростовщическим процентом. В этом вопросе дающий и берущий равны»*. ³¹⁷

в) Иджма: по поводу запретности ростовщичества имеется единое мнение ученых. Однако о причинах запрета, видах и особенностях ростовщичества существуют различные мнения.

В. ПРИЧИНА НИСПОСЛАНИЯ АЯТОВ, КАСАЮЩИХСЯ «РИБА»

Известно, что аяты Корана, содержащие запрет «риба» (ростовщичества) и относящиеся к мединскому периоду, являются одними из последних ниспосланных аятов Корана. Сообщается, что Умар ибн Хаттаб (*радыйаллаху анху*) сказал: *«Самым последним ниспосланным аятом Корана был аят, запрещающий «риба»*. Однако Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) покинул нас, так и не успев до конца разъяснить нам, что такое «риба». Поэтому откажитесь от сомнительного и направьтесь к тому, что не вызывает сомнений». ³¹⁸

Ибн Хазм подверг критике это высказывание халифа Умара: «Как может быть, чтобы Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) не разъяснил всех вопросов, касающихся «риба», за которое обещаны такие тяжкие наказания? Возможно, что он не раскрыл их Умару, но другим обязательно разъяснил. Например, в риваяте от Абдурраззака сообщается, что Умар (*радыйаллаху анху*) сказал: *«Из-за страха перед «риба» мы оставили 9 из 10 того, что являлось дозволенным (халяль)»*. ³¹⁹

По мнению большинства муфассиров (толкователей Корана), аяты, касающиеся «риба», были ниспосланы в связи с проблемами, возникшими в племени Сакиф, проживавшем в Таифе. В соответствии с Таифским соглашением, заключенным Посланником Аллаха (*салляллаху алейхи ва*

³¹⁶ Муслим, Мусакат 81; Абу Дауд, Бюйу 18.

³¹⁷ Муслим, Мусакат 82.

³¹⁸ Ибн Хазм, аль-Мухалля, IX, 542.

³¹⁹ Ибн Хазм, аль-Мухалля, IX, 519.

саллям) с племенем Сакиф, им разрешалось взимать ростовщический процент с других, однако другим племенам получать с них «риба» запрещалось. Во время завоевания Таифа четыре брата, сыновья Амра ибн Умайра, приняли ислам. С наступлением срока получения ростовщического процента по долгам, они отправили в Мекку своего человека. Когда же их должники в Мекке отказались выплачивать проценты по долгам, разгорелся конфликт. Для решения возникших разногласий было решено обратиться к Аттабу ибн Асиду, являвшемуся наместником в Мекке. Аттаб сообщил о возникшей ситуации Посланнику Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*). В это время были ниспосланы аяты о «риба», после чего Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) отправил своему наместнику письмо, где были записаны эти аяты, в письме также говорилось, что если стороны не подчинятся этому решению, им будет объявлена война. Узнав об этом, племя Сакиф отказалось от получения ростовщического процента.³²⁰

По риваяту от Исмаила Ибн Абдурахмана ас-Судди (д.с. 127/745), аят, в котором говорится о «риба», был ниспослан по поводу одного человека из рода Бану Мугира, который во времена джахилии вел общие дела с Аббасом бин Абдальмутталибом (д.с. 32/652). Эти двое давали деньги в долг под проценты многим людям из рода Бану Амр и племени Сакиф. К моменту зарождения ислама эти люди обладали очень большим состоянием, заработанным на ростовщичестве. По поводу них было сказано, что они могут оставить себе только основной капитал.³²¹

В этих аятах говорится: **«О те, которые уверовали! Бойтесь Аллаха и не берите оставшуюся часть лихвы, если только вы являетесь верующими».**³²² **«Но если вы не сделаете этого, то знайте, что Аллах и Его посланник объявляют вам войну. А если вы раскаетесь, то вам достанется ваш первоначальный капитал».**³²³

320 аль-Куртуби, аль-Джами, III, 234, 235; Табари, Тафсир, III, 105, 106.

321 Табари, Тафсир, III, 205.

322 аль-Бакара 2/278.

323 аль-Бакара 2/279.

Г. ВИДЫ «РИБА» В ИСЛАМЕ

«Риба» (ростовщический процент), запрещенный исламом, делится на два вида:

1. Риба аль-фадл (риба – излишек):

«Риба аль-фадл» имеет место при бартерном обмене одной партии одного и того же товара на другую в неравной пропорции и не одновременно. В число таких товаров, согласно хадисам, входят золото, серебро, пшеница, ячмень, финики, соль. Впоследствии «риба аль-фадл» получила такое определение: «риба аль-фадл» – это любое несоответствие в количестве и качестве при обмене однородных товаров.

2. Риба ан-насиа:

Например, если кто-то меняет килограмм ячменя на килограмм ячменя, и в данной сделке имеет место отсрочка, это и будет «риба ан-насиа».

Д. ПРИЧИНА ЗАПРЕТА «РИБА»

Как утверждают ученые исламского права, причина – это один из столпов умозаключения. У причины должно быть ясно выраженное определение без неточностей и неясностей. Таким образом, потребность человека в деньгах является сутью, вытекающей из концепции «риба», но не является причиной.

В качестве примера можно привести разрешение для мусафира (путника) сокращать намаз и прерывать пост в месяц Рамадан. Причиной этого разрешения является не затруднительность путешествия, а само путешествие, так как, если бы ислам определил эту затруднительность как причину, то некоторым путникам не разрешалось бы сокращать намаз, так как они не ощущают никаких затруднений в пути. Ведь то, что является трудностью для одного человека, незатруднительно для другого, и то, что было затруднительно в прошлом веке, легко в нынешнем.

Однако определить причину запрета «риба» не так легко. Например, в хадисе, переданном от Убады ибн Самита (*радийаллаху анху*) перечисляется шесть видов товаров, где возможно возникновение «риба» – это золото, серебро, пшеница, ячмень, финики и соль.³²⁴ Во времена Посланника Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) в Аравии не было своих денег. В обращении находились византийские золотые монеты (номисмы), некоторое количество византийских серебряных и медных монет, а также персидские серебряные драхмы. Однако золота и серебра не было в достаточном количестве, особенно в сельской местности, поэтому основные виды продуктов питания, такие как пшеница, ячмень, финики и соль, выполняли две функции денег – выступали как средство обращения и мера стоимости.³²⁵

Между исламскими учеными существуют разногласия по поводу того, являются ли упомянутые в хадисе шесть видов товаров примером, распространяющимся и на другие виды товаров, или заключение, касающееся «риба», применимо исключительно к этим видам товаров.

Большинство факихов склоняются к мнению, что упомянутые в хадисе шесть видов товаров служат примером, распространяющимся и на другие виды товаров.

1. Мнение ханафитского мазхаба:

По мнению ханафитов, причиной запрета «риба аль-фадл» является идентичность вида и количества (или размера) у тех видов товаров, которые продаются на вес (или объем). Причиной запрета «риба ан-насиа» является идентичность или вида, или размера, или веса.

В соответствии с этим, возникновение «риба аль-фадл» возможно в товарах одного вида, размера и веса. Например, при обмене золота на золото, если одна из частей больше другой. В этом случае имеющаяся разница и будет «риба аль-фадл». Таким образом, возникновение «риба» возможно в стандартных товарах. Что же касается нестандартных товаров, таких как земельный участок, квартира, животные, драгоценные камни и жемчуг, то в этом случае «риба» не возникает. Например, при

324 Муслим, Мусакат 81; Абу Дауд, Бюйу 18.

325 Беккин Р.И., Исламская экономическая модель и современность, стр.41.

обмене одного барана на другого имеющаяся между ними разница не будет считаться «риба», так как нестандартные товары не относятся к тем видам товаров, которые должны точно соответствовать друг другу по весу, размеру и объему.³²⁶

Итак, по мнению ханафитов, возникновение «риба» возможно во всех видах товаров, продаваемых на вес или объем, независимо от того, продукты питания это или какой-либо другой товар.

2. Мнение других мазхабов:

По мнению шафиитов, причиной запрета «риба» в обмене золота и серебра является то, что золото и серебро обладают свойствами денег. В данном случае не имеет значения, в какой форме представлены золото и серебро – в виде монет, ювелирных украшений или в необработанном виде. Другие шесть видов товаров, указанных в хадисе, относятся к продуктам питания. Таким образом, возникновение «риба» возможно лишь в тех товарах, которые обладают характеристиками платежных средств или являются продуктами питания.³²⁷

По мнению маликитского мазхаба, причиной запрета «риба» в обмене золота и серебра является то, что золото и серебро обладают качествами платежных средств. При обмене продуктов питания такой причиной является либо излишек, либо отсрочка.³²⁸

Относительно имама Ахмада ибн Ханбаля передано три разных мнения, наиболее достоверными из которых являются только два. В соответствии с одним из них, он придерживался того же мнения, что и ханафиты, в соответствии с другим – мнения шафиитов.

326 ас-Сарахси, аль-Мабсут, XII, 110; аль-Касани, Бадай'у Санайи фи Тартиби аш-Шераи, V, 183; Ибн Хуммам, Фатхуль-Кадир, V, 274; Ибн Абин, Раддуль-Мухтар, IV, 186.

327 аз-Зухайли, аль-Фикхуль Ислами ва Адиллятуху, IV, 684.

328 аз-Зухайли, аль-Фикхуль Ислами ва Адиллятуху, IV, 724.

II – КАРДУ ХАСАН (БЕСПРОЦЕНТНЫЙ ЗАЙМ)

А. ЗНАЧЕНИЕ ПОНЯТИЯ «БЕСПРОЦЕНТНЫЙ ЗАЙМ» И ЕГО ДОКАЗАТЕЛЬСТВА

Беспроцентный займ, от которого не ожидается получения выгоды, называется «**карду хасан**». То есть, заемщик обязан вернуть только взятую в долг сумму в заранее оговоренное время. Данный акт осуществляется путем дачи в долг наличных денег, продуктов, измеряемых в весе и объеме, а также стандартного и штучного товара, с условием возврата подобного ему. К данной категории относятся, например, деньги, валюта, золото, серебро, пшеница, ячмень, оливковое масло, железо, цемент, яйца. Это определение принадлежит ханафитскому мазхабу. По мнению других мазхабов, все те виды товаров, которые могут продаваться с предоплатой, также могут быть выданы в качестве беспроцентного займа.

В Коране поощряется выдача беспроцентного займа, о котором говорится как о «прекрасном займе». Аллах Всевышний сказал: **«Если кто одолжит Аллаху прекрасный заем, то Аллах увеличит его для него. Ему уготована щедрая награда»**.³²⁹ В другом аяте говорится: **«Если кто-либо одолжит Аллаху прекрасный заем, то Он увеличит его многократно. Аллах удерживает и щедро одаряет, и к Нему вы будете возвращены»**.³³⁰

Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*), побуждая верующих к выдаче беспроцентного займа, говорил: *«Если один мусульманин дважды даст другому мусульманину беспроцентный займ,*

³²⁹ аль-Хадид, 57/11.

³³⁰ аль-Бакара, 2/245; см. также аль-Хадид 57/18; ат-Тагабун 64/17; аль-Музаммил 73/20.

*это будет считаться как данное один раз садака».*³³¹ В другом хадисе говорится: *«В ночь вознесения мне была показана надпись на дверях рая: За садака – десятикратное вознаграждение, а за беспроцентный займ – восемнадцатикратное. На мой вопрос, почему беспроцентный займ выше, чем садака, Джабриль (aleyhissalam) сказал: «Воистину, попрошайка зачастую просит, не испытывая нужды, тогда как просящий в долг просит из-за нужды».*³³²

Б. УСЛОВИЯ, НЕОБХОДИМЫЕ ДЛЯ ЗАКЛЮЧЕНИЯ АКТА ЗАЙМА

Для акта займа обязательными (рукнами) являются «предложение» и «согласие». Помимо этого, необходимо также наличие некоторых условий, касающихся кредитора и имущества, отдаваемого в долг.

1. Условия, касающиеся заимодавца:

Заимодавец должен быть совершеннолетним, обладающим здравым разумом, а также быть владельцем имущества, отдаваемого в заем, или обладать полномочиями для этого. Таким образом, маленькие дети и душевнобольные не могут отдавать свое имущество в залог или дар. Также отец или опекун ребенка не могут отдавать в залог или дар принадлежащее ему имущество. Поскольку при выдаче беспроцентного займа отсутствует какая-либо прибыль, то это соглашение, по сути, похоже на безвозмездный дар. Поэтому человек, дающий беспроцентный займ, должен обладать правомочием безвозмездного дарения.

331 Ибн Маджа, Садакат 19; аш-Шавкани, Найлуль-Автар, V, 229.

332 Ибн Маджа, Садакат 19; аль-Хайсами, Маджмау'з-Заваид, IV, 126.

2. Условия, касающиеся имущества, даваемого в качестве «карда хасан»:

а) Имущество, предоставляемое в качестве беспроцентного займа, должно относиться к категории стандартных товаров. Стандартным считается товар, отпускаемый на вес или объем, а также штучный товар. По мнению ханафитского мазхаба, нестандартные товары, такие как животные и недвижимое имущество, не могут быть предметом акта займа, так как из-за того, что у нестандартного товара отсутствуют аналоги, вернуть после употребления товар, подобный использованному, будет невозможно. Например, если в долг было отдано двухгодичное животное, то при возврате заемщик захочет вернуть менее ценное животное, тогда как заимодавец захочет получить животное подороже. Таким образом, данная ситуация может стать причиной столкновения их интересов.³³³

б) Для осуществления акта также необходимо, чтобы товар, отдаваемый в качестве займа, был передан противоположной стороне. В соответствии с этим, акт беспроцентного займа не может быть заключен посредством устного соглашения. Поэтому, по мнению имама Абу Ханифы и имама Мухаммада, право собственности на отданное в заем имущество появляется лишь после его фактической передачи. Таким образом, некто, попросивший взаймы пригоршню пшеницы, обретет право собственности на нее лишь после того, как фактически получит ее. Теперь, даже если заимодавец захочет получить обратно именно ту пшеницу, которую дал, заемщик имеет право вернуть подобный товар. Отданный под заем товар перестал быть собственностью заимодавца, а долгом заемщика является возврат товара, подобного взятому. По мнению Абу Юсуфа, до тех пор пока данный взаймы товар существует, заемщик не может быть его собственником.³³⁴

По мнению мазхаба имама Малики, акт беспроцентного займа, также как садака и дарение, представляет собой передачу прав собственности, даже в том случае, если акт был заключен устным соглашением.

333 аль-Касани, Бадаийу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, VII, 394; Ибн Абин, Раддуль-Мухтар, IV, 179, 195; Ибн Кудам, аль-Мугни, IV, 313.

334 Ибн Абин, Раддуль-Мухтар, IV, 181.

Это означает, что фактическое получение отданного займа имущества не является необходимым условием.

По мнению мазхаба имама Ханбаля, при займе товаров, продаваемых на объем или на вес, необходимо вернуть стандартный товар. В том случае, если в качестве займа был отдан нестандартный товар, существует два варианта возврата. Первый вариант – это возврат стоимости взятого займа товара на день заключения акта. Вторым вариантом является возвращение товара, подобного тому, который был взят, с учетом всех его характеристик.³³⁵

3. Являются ли право выбора и сроки возврата долга обязательствами сторон при заключении акта займа?

Условие на право одностороннего расторжения акта, поставленное заимодавцем или должником при заключении акта займа, будет недействительным, поскольку целью этого условия является предоставление сторонам права на расторжение соглашения. При заключении акта беспроцентного займа стороны и так обладают полномочиями по расторжению сделки в любое время. Таким образом, установление дополнительного условия на право одностороннего расторжения акта не имеет смысла.³³⁶

4. Ситуации, в которых срок беспроцентного займа становится условием обязательства:

По мнению ханафитов, срок беспроцентного займа становится обязательством в четырех случаях:

а) Завещание: например, если завещанное кем-то имущество отдано под беспроцентный заем сроком на один год, то у наследников нет права требовать у должника возврата долга ранее указанного срока.

335 аш-Ширази, аль-Мухаззаб, I, 303; аш-Ширбини, Мугниль-Мухтадж, II, 119; Ибн К - дама, аль-Мугни, IV, 314; аз-Зухайли, аль-Фикхуль-Ислами ва Адиллятуху, IV, 724.

336 аз-Зухайли, аль-Фикхуль-Ислами ва Адиллятуху, IV, 722.

б) Если заимодавец установил срок погашения долга после того, как был заключен акт беспроцентного займа, то установленный срок становится обязательством.

в) Если существование акта безвозмездного займа будет установлено судом, то, по мнению имама Малика и Ибн Абу Лейлы, данный акт накладывает обязательства на заемщика в сроках возврата долга.

г) «Хавала»: если заимодавец индоссирует ссуду другому лицу, этот индоссамент будет действительным.

5. Выдача займа в обмен на выгоды:

В соответствии с наиболее распространенным в ханафитском мазхабе мнением, займ не должен выдаваться в обмен на какие-либо выгоды. Однако в случае, если какая-либо выгода возникла, не будучи установленной в качестве условия при заключении акта, то использование этой выгоды не порицается. Например, преподнесение заимодавцу подарка. Но если подарок был условием при заключении акта, то это будет макрух.³³⁷

По мнению шафиитов и ханбалитов, предоставление займа в обмен на получение каких-либо выгод является запрещенным. Например, предоставление кому-либо определенной суммы денег в долг с условием продажи заимодавцу принадлежащего должнику дома. Доказательством служит следующий хадис, в котором сообщается, что Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) сказал: *«Запрещены одновременный заем и продажа, а также два условия в одном акте продажи»*.³³⁸

Согласно сообщениям, переданным от Убайя бин Кааба, Ибн Масуда и Ибн Аббаса (*радийаллаху анхум*), они считали запрещенным любой заем, содержащий выгоду.³³⁹ Акт беспроцентного займа должен осуществляться с целью укрепления любви между людьми, обретения довольства Всевышнего Аллаха и получения вознаграждения в будущей жизни.

337 Ибн Абидин, Раддуль-Мухтар, IV, 182.

338 Бухари, Бюйу 73; Тирмизи, Бюйу 19; Насаи, Бюйу, 60, 71, 72.

339 Байхаки, Суан V, 349, 350, Бахаки сказал по поводу этого хадиса, что он является «мункар» (отвергнутым).

В. ВОЗВРАТ ДОЛГА В СРОК

Любые долги необходимо возвращать в установленный срок. Однако при беспроцентном займе, если заимодавец сам окажется в нужде, у него есть право требовать выплаты долга раньше установленного срока, так как при беспроцентном займе срок, с точки зрения возврата, не является обязательством. Следует идти на уступки должнику, испытывающему трудности с выплатой долга, так как в Коране говорится: **«Если должник находится в трудном положении, то дайте ему отсрочку, пока его положение не улучшится. Но дать милостыню будет лучше для вас, если бы вы только знали!»**.³⁴⁰ Однако тот, кто, имея возможность выплатить долг, не делает этого в установленные сроки, совершает злодеяние по отношению к заимодавцу. Сообщается, что Посланник Аллаха (салляллаху алейхи ва саллям) сказал: *«Откладывание выплаты долга богатым человеком, а также невыплата долга в установленный срок, являются злодеянием»*.³⁴¹

Аллах Всевышний поможет тому человеку, который взял в долг с твердым намерением вернуть его. В одном из хадисов сообщается, что Посланник Аллаха (салляллаху алейхи ва саллям) сказал: *«Кто возьмет в долг имущество, принадлежащее другому, с твердым намерением вернуть его, тому Аллах окажет помощь в выплате долга. Кто возьмет в долг чужое имущество с целью причинения ущерба, Аллах Всевышний лишит его имущество блага, и тот человек не сможет вернуть долг»*.³⁴²

Г. ИСПОЛЬЗОВАНИЕ БЕСПРОЦЕНТНОГО ЗАЙМА В КАЧЕСТВЕ ТОРГОВОГО КРЕДИТА

Беспроцентный займ позволяет решить проблемы тех, кто находится в затруднительном положении. Чаще всего к этому способу прибегают для быстрой помощи малоимущим людям, не имеющим отношения к торговле, или как краткосрочное экономическое финансирование для

340 аль-Бакара, 2/280.

341 Бухари, Хавала 1, 2, Истикрад 12; Муслим, Мусакат 33; Абу Дауд, Бюйу 10; Тирмизи, Бюйу 68.

342 Бухари, Залят 18, Истикрад 2; Ибн Маджа, Садакат 11.

тех, кто занят торговлей. Это осуществляется с целью взаимопомощи, укрепления родственных или других связей.

Для более регулярного обеспечения небольшими краткосрочными беспроцентными кредитами могут быть созданы кассы взаимопомощи. Члены кассы, внося ежемесячно определенную сумму, в случае нужды могут получить кредит, в несколько раз превышающий сумму их взносов, а затем, в соответствии с условиями соглашения, должны будут вернуть его.

Как база для долгосрочных и больших кредитов, в исламе предусмотрены товарищества «прибыль – убыток», поскольку безвозмездная взаимопомощь рассчитана на краткие сроки. При больших размерах займов решать эти вопросы в рамках беспроцентного кредита становится невозможно. Товарищества, основанные для торговых целей, как например, «мударaba» (объединение, созданное на основе вклада капитала с одной стороны и труда – с другой), подходит для обеспечения любых кредитов. Далее мы по порядку расскажем об этих объединениях, являющихся важными источниками финансов в исламской экономике.



III – ОБЩИЙ ВЗГЛЯД НА ПАРТНЕРСКУЮ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ В ИСЛАМЕ

А. ПОНЯТИЕ «КОМПАНИЯ» В ИСЛАМЕ И ЕЕ ДОКАЗАТЕЛЬСТВА

Для получения прибыли в каком-либо дозволенном деле может быть создана компания. Арабское слово «**ширкат**» означает слияние двух капиталов. Слово «**ширкат**», в качестве термина исламского права, означает компанию, созданную двумя и более лицами, объединенными общим делом или торговлей с условием разделения полученной прибыли, а также участия в возможных убытках.³⁴³

Законность деятельности компаний в исламе опирается на доказательства из Корана, Сунны и иджма.

В Коране при определении доли наследства между родными братьями сказано о партнерстве: **«Но если их больше, то они имеют равные права на одну треть»**.³⁴⁴ Другой аят призывает партнеров к честному отношению друг к другу: **«Воистину, многие партнеры поступают несправедливо по отношению друг к другу, кроме тех, которые уверовали и совершают праведные деяния. Но таких мало»**.³⁴⁵

Исламские правоведы единодушны в том, что касается дозволенности деятельности компаний. Однако в определении видов компаний существуют небольшие разногласия.

343 Ибн Хуммам, Фатхуль-Кадир, V, 2; аз-Зайлаи, ат-Табйин, III, 312; Ибн Абидин, Раддуль-Мухтар, III, 364.

344 ан-Ниса 4/12.

345 Сад 38/24.

Б. ВИДЫ КОМПАНИЙ

В исламе компании, в основном, делятся на два вида: имущественные и договорные.

1. Имущественное партнерство:

Это компания, созданная без заключения акта двумя и более людьми в результате совместного приобретения какого-либо имущества. Данный вид партнерства может возникнуть на добровольной или обязательной основе.

а) **Добровольное партнерство:** это партнерство, возникшее в результате собственных действий партнеров. Например, если два человека совместно купят одну вещь, или если какая-то вещь будет подарена или завещана двум людям, и они примут ее, то будут являться партнерами во владении этой вещью.

б) **Обязательное партнерство:** это партнерство двух и более лиц, не являющееся результатом их собственных действий. Например, если два человека станут наследниками какого-либо одного имущества, то это имущество станет их общим.

Правовое решение в отношении имущественного партнерства:

Для каждого из партнеров та доля имущества, которая принадлежит другому партнеру, считается чужим имуществом, поэтому запрещено распоряжаться долей имущества без разрешения того партнера, которому она принадлежит. Никто из партнеров не имеет правомочия распоряжаться долей имущества другого.³⁴⁶

2. Договорное партнерство:

Это форма партнерства, созданная путем заключения между двумя и более лицами договора о партнерстве во владении каким-либо имуще-

³⁴⁶ ас-Сарахси, аль-Мабсут, XI, 151; аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, VI, 56; Ибн Хуммам, Фатхуль-Кадир, V, 3; аз-Зайлаи, Табйинуль-Хакаиик, III, 312.

ством, или в получении прибыли. Например, «муфавада» (совместное предприятие с внесением равных долей капитала) и «инан» (совместное предприятие с внесением разных долей капитала). Если было создано объединение на основе вложения капитала с одной стороны, и труда – с другой, то эта форма партнерства называется «мудараба».

По мнению ханафитов, договорное партнерство делится на три вида: финансовое, трудовое и кредитное.

Финансовое партнерство: партнеры могут создать компанию путем внесения определенных долей капитала для участия в торговых операциях и распределения полученной прибыли.

Трудовое партнерство: партнеры вместо финансовых средств вкладывают свои навыки и профессиональные способности, получая, таким образом, общее производство или подряд. Полученная прибыль делится в соответствии с условиями соглашения.

Кредитное партнерство: двое и более партнеров, не имеющие капитала, могут создать компанию путем внесением средств, полученных в виде кредита, или взяв какой-то товар на реализацию с целью его продажи и раздела полученной прибыли.

Эти виды партнерской деятельности бывают в форме «муфавада», «инан» и «мудараба».³⁴⁷

Помимо этих, существуют еще такие виды партнерской деятельности, как «музараа», представляющий собой договор, по которому одна сторона предоставляет землю, а другая возделывает ее за определенную часть урожая; и «мусакат» – это договор, по которому одна сторона предоставляет фруктовый сад, а другая берет на себя полив и уход за ним.



347 аз-Зайлаи, ат-Табйин, III, 311.

IV – МУФАВАДА (СОВМЕСТНОЕ ПРЕДПРИЯТИЕ С ВНЕСЕНИЕМ РАВНЫХ ДОЛЕЙ КАПИТАЛА)

А. ОПРЕДЕЛЕНИЕ

Это вид партнерства, основанный на принципе равенства. Согласно этому принципу, долевое участие в компании должно быть равным, также как распределение прибыли и убытков. В данном случае партнеры являются одновременно и поручителями, и доверенными лицами друг друга. Ни один из партнеров не может владеть чем-либо из капитала компании как частным имуществом.

В одном из хадисов, переданном Ибн Маджой, говорится: *«В трех торговых операциях есть баракаят (благословение) – это продажа с отсрочкой платежа, «муфавада», а также смешивание пшеницы с ячменем с целью употребления в пищу, а не с целью продажи»*.³⁴⁸

Если среди партнеров будет нарушено равенство во внесенных долях капитала, то этот вид партнерства будет преобразован в форму «инан». Ханафиты и маликиты считали «муфавада» дозволенным, тогда как шафииты сочли данную форму партнерства неосуществимой на практике, ханбалиты же приняли мнение шафиитского мазхаба.³⁴⁹ По их мнению, в «муфавада» невозможно соблюдение равенства в необходимой степени.

³⁴⁸ Ибн Маджа, Тиджарат 83.

³⁴⁹ аз-Зухайли, аль-Фикхуль-Ислами ва Адиллятуху, IV, 797.

Б. УСЛОВИЯ АКТА «МУФАВАДА»

1. Каждый из партнеров должен обладать правомочием поручителя и доверителя, что, в свою очередь, требует от них быть свободными, умственно полноценными, совершеннолетними и разумными. Распоряжения, сделанные одним из партнеров, являются обязательствами для других.

2. В начале и в конце доли капитала всех партнеров должны быть равны в отношении размера и ценности. Если это равенство будет нарушено, то партнерство изменит свою форму и будет преобразовано в «инан».

3. Каждый из партнеров должен вложить в компанию свое имущество, подходящее для того, чтобы стать ее капиталом. Например, золото, серебро или наличные деньги. Однако партнерство не станет обязательством, если оно основано на таких неподходящих видах имущества, как предметы торговли, недвижимость, средства, данные в долг, а также утерянный товар.

4. В «муфавада» должен соблюдаться принцип равного распределения прибыли. Если для кого-то из партнеров был оговорен иной размер прибыли, то в этом случае форма партнерства «муфавада» нарушается.

5. «Муфавада» требует равенства во всех торговых сделках, поэтому ни один из партнеров не может заниматься собственной торговлей отдельно от других. Имам Абу Ханифа и имам Мухаммад считают необходимым условием для подобного вида соглашения, чтобы все партнеры были мусульманами. По их мнению, акт «муфавада» между мусульманином и немусульманином будет недействительным. Например, для «зымми» (немусульманина, живущего в исламском государстве) торговля спиртными напитками и свининой не является запрещенной. По мнению имама Абу Юсуфа, акт «муфавада» между мусульманином и немусульманином является разрешенным, так как они равны в отношении обладания правомочиями и поручительства.³⁵⁰

350 аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, VI, 60; аз-Зайлаи, Табйинуль-Хакаиик, III, 316.

V – ИНАН (СОВМЕСТНОЕ ПРЕДПРИЯТИЕ С ВНЕСЕНЫМ НЕРАВНЫМ ДОЛЕЙ КАПИТАЛА)

А. ОПРЕДЕЛЕНИЕ ВИДА ПАРТНЕРСТВА «ИНАН»

Это объединение двух и более предпринимателей, сложивших свои капиталы с целью осуществления торговой деятельности, получения прибыли и ее дальнейшего распределения между партнерами. В данном случае равное долевое участие партнеров не является обязательным, также как не является обязательным и распределение полученной прибыли в соответствии с долевым вложением капиталов.

Партнерство «инан» может быть общим, то есть распространяться на любые виды торговой деятельности, но может и специализироваться на отдельных видах торговли, например, продажа текстиля, металла, строительных материалов или садовых растений. Данный вид партнерства между мусульманами и немусульманами является разрешенным, так как не предусматривает условия равенства.³⁵¹

Б. ОСНОВЫ ПАРТНЕРСТВА «ИНАН»

1. Условия работы партнеров в компании:

Может быть поставлено условие, что один из партнеров или все партнеры должны работать в компании. Также является возможным и допустимым, что два человека, создавших компанию с определен-

³⁵¹ аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, VI, 62.

ным капиталом, договорятся о том, что один будет вести все дела компании, а второй не будет вмешиваться.

2. Распределение прибыли:

В исламском понимании доход партнеров определяется как часть от целого, например, 10%, 20% или 50%. Если прибыль будет маленькой, то и эти соотношения соответственно снизятся, если же прибыль будет большой, то увеличатся. Если прибыли не будет, то никто из партнеров ничего не получит. Получение в компании прибыли в заранее установленном размере считается «риба». Например, если один из партнеров, чья доля в компании составляет 10.000.000 рублей, поставит условие, что, вне зависимости от прибыли, он в конце года должен получить сумму в размере 40% от своей доли, то есть 4.000.000 рублей, то они будут являться «риба». Если эта компания получит прибыль в размере 150%, то этот компаньон останется в убытке, так как он ограничил свою прибыль 40%, хотя мог бы получить большую прибыль в соответствии с размером своего долевого участия. В случае, если прибыль не будет получена, компания должна будет выплатить этому компаньону 4.000.000 рублей из своего уставного капитала, что нанесет убыток компании. Исходя из этого, можно понять причину запрещения исламом фиксированного дохода к капиталу. Поскольку за год вперед невозможно точно предугадать размер прибыли к концу года, то одна из сторон будет находиться в состоянии неопределенности. Ситуация, когда доля от прибыли не получена в причитающемся размере или, наоборот, получена сверх той, что причитается, становится причиной «незаконной прибыли». В связи с этим, можно сказать, что целью запрета ростовщичества является предотвращение получения незаконной прибыли.

С другой стороны, ханафиты, за исключением имама Зуфара (д.с. 158/775), согласились с принципом получения работающим партнером большей части прибыли. Даже в том случае, если все партнеры будут работать, то, принимая во внимание разницу между ними в опыте, образовании, профессионализме и прочих качествах, прибыль может быть разделена с учетом этих факторов. Например, если два человека построят фабрику, вложив в это дело по 5 килограммов золота, и один из них, будучи по образованию инженером, станет управлять ею, а другой рабо-

тать подсобным рабочим, то, несмотря на то, что доли вложенного ими капитала равны, если инженер захочет получать на 10% больше, то этот излишек будет считаться оплатой его труда. Партнеры получают право на прибыль по причине вложения капитала или вложения труда, либо благодаря принятию на себя ответственности по возмещению убытков.³⁵²

В одном из хадисов говорится: *«Прибыль распределяется в соответствии со свободно установленными условиями. Возмещение убытков осуществляется в зависимости от размера долевого участия»*.³⁵³ Данный хадис приводится также как слова Али ибн Абу Талиба (*радийаллаху анху*).

Мазхабы имама Ханбали и Зайдийа придерживаются того же мнения, что и ханафиты. То есть, несмотря на равное долевое участие партнеров, они могут получать разные доли от прибыли.

По мнению мазхабов имама Шафии, имама Малики, Захирийа и Имамийа, а также по мнению имама Зуфара, относящегося к ханафитам, для того чтобы партнерство с разным долевым участием было действительным, необходимо, чтобы прибыль и убытки распределялись в соответствии с долевым участием каждого партнера, так как прибыль – это увеличение основного капитала, а убыток – его уменьшение.

3. Распоряжение имуществом компании:

Каждый из партнеров компании с разным долевым участием имеет право продажи товара, принадлежащего компании. Так как они являются доверенными друг друга, то считается, что каждый из них дал другому разрешение на куплю-продажу товара.

Каждый из компаньонов может продавать товар компании как за наличный расчет, так и в рассрочку.

352 Ибн Хуммам, Фатхуль-Кадир, V, 21; аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, VI, 62; аз-Зухайли, аль-Фикхуль-Ислами ва Адиллятуху, IV, 815.

353 аз-Зайлаи, Насбу'р-Райе, III, 475.

4. Формы использования капитала компании:

а) Передача части капитала компании третьему лицу для использования в интересах компании. Один из партнеров может передать часть капитала компании другому лицу для использования этих средств с целью получения прибыли для компании. Также любой из партнеров может передать часть капитала компании на хранение другому лицу, так как передача на хранение является традицией в торговле.

б) Использование капитала компании путем «мударaba». Компаньоны могут использовать капитал компании, создав объединение на основе вложенного капитала с одной стороны и вложенного труда – с другой.

в) Предоставление третьему лицу полномочий по купле-продаже товаров от имени компании. У того, кто занимается торговлей, зачастую нет возможности самому проводить все торговые операции. Поэтому он, особенно когда дело укрупняется, может предоставить полномочия другому лицу. Доверенное лицо действует в рамках предоставленных ему полномочий. Если в некоторых случаях его действия, совершенные в интересах собственника имущества, выйдут за рамки предоставленных ему полномочий, они будут действительными.

г) Предоставление залога от имени компании. Любой из партнеров может совершать операции по внесению залога по долгам компании. Также компания может совершать операции ипотеки со своими должниками. Предоставление и получение залога являются в торговой жизни важными гарантиями выплаты долга и получения обратно своих средств. Любой партнер может сам выплатить долги компании, также он может самостоятельно получать долги с должников компании.³⁵⁴ То же относится к гарантиям.

д) Векселя. Любой из партнеров компании может выписывать вексель по долгам компании, а также получать векселя у должников компании.

е) Каждый партнер должен нести ответственность за совершаемые действия. При проведении торговой сделки от имени компании каждый партнер обязан выполнять все условия акта, например, получение това-

354 Ибн Хуммам, Фатхуль-Кадир, V, 26; Ибн Абидин, Раддуль-Мухтар, III, 378.

ра, передача товара покупателю, подача иска в случае необходимости и так далее. Также как партнер, продавший товар от имени компании, обладает полномочиями на получение его стоимости, так и партнер, купивший товар для компании, отвечает за выплату его стоимости.

ж) Совершение поездок с капиталом компании. По мнению имама Абу Ханифы, имама Мухаммада, а также последователей маликитского и ханбалитского мазхабов, если в уставе компании не сказано обратного, то партнеры могут совершать поездки с капиталом компании. По мнению имама Абу Юсуфа и имама Шафии, при отсутствии разрешения других партнеров человек не может отправиться в поездку с капиталом компании, так как в путешествии существует вероятность того, что средства компании могут быть потеряны или похищены.

з) Дарение имущества, принадлежащего компании и передача его в заем. Ни один партнер без разрешения других не может дарить что-либо из имущества компании, а также отдавать его в заем. У партнеров нет полномочий дарить имущество, принадлежащее компании. Поскольку акт займа носит безвозмездный характер, то, по сути, может характеризоваться как дарение.³⁵⁵

5. Участие партнеров в убытках компании:

В компании с разным долевым участием партнеры несут убытки в соответствии с размером своей доли. Если распределение прибыли регулируется свободным соглашением, то в отношении убытков ислам не предоставляет партнерам права свободного выбора. Сообщается, что Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) сказал: *«В финансовом партнерстве распределение прибыли совершается на усмотрение партнеров, а участие в убытках зависит от долевого участия»*.³⁵⁶

355 ас-Сарахси, аль-Мабсут, XI, 174; аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, VI, 68-72; Ибн Хуммам, Фатхуль-Кадир, V, 25; Ибн Абидин, Раддуль-Мухтар, III, 377; Ибн Рушд, Бидайатуль-Муджтахид, II, 253.

356 аз-Зайлаи, Насбу'р-Райе, III, 475.

VI – КРЕДИТНОЕ ПАРТНЕРСТВО

Это форма партнерства, основанная двумя и более лицами, не имеющими начального капитала, но зарекомендовавшими себя наилучшим образом в обществе, состоящая в получении товара с отсрочкой платежа для его последующей продажи и получения прибыли. При данной форме партнерства компаньоны в равной или неравной степени берут на себя риск, связанный с выплатой долгов, которые возникнут вследствие получения кредита или получения товара с отсрочкой платежа. Распределение прибыли совершается в зависимости от доли взятого на себя риска.

По мнению ханафитов, ханбалитов и масхаба Зайдиййа, кредитное партнерство является дозволенным, так как речь идет о назначении партнером другого партнера доверенным лицом в вопросах купли-продажи. Таким образом, является разрешенным заключение соглашения с целью разделения получаемой прибыли, а также возникающих в результате этой деятельности убытков. С другой стороны, на протяжении веков люди использовали эту форму партнерства, и не было никого, кто высказался бы против этого. Таким образом, эта практика стала традиционной.³⁵⁷ Сообщается, что Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) сказал: *«Мусульмане следуют правилам, установленным между ними»*.³⁵⁸

В данном виде партнерства компаньоны делят между собой прибыль в соответствии с тем, какую часть долга взял на себя каждый из них.

По мнению мазхабов имама Шафии и имама Малики, кредитное партнерство является запрещенной формой деятельности, так как любая форма партнерской деятельности основана либо на капитале, либо на труде. В данном случае нет ни того, ни другого. С другой стороны, здесь присутствует «гарар», так как один из партнеров берет на себя обя-

357 аль-Касани, Бадаийу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, VI, 57; Ибн Хуммам, Фатхуль-Кадир, V, 30; ас-Сарахси, аль-Мабсут, XI, 15.

358 Бухари, Иджара 14; Тирмизи, Ахкам 17.

зательства по выплате другому прибыли в виде платы, не связанной с какой-либо работой или ремеслом.³⁵⁹

Пример практического применения данного вида партнерства:

Если два человека, взяв в долг один килограмм золота, вложат его в торговлю, или, взяв у какой-то фирмы товар на реализацию с условием отсрочки платежа на шесть месяцев, распределят между собой эти долги в равной степени, то и прибыль они будут делить поровну. Данный вид партнерства по причине накопления прибыли с ее последующим переводом в капитал может превратиться в совместное предприятие с внесением разных долей капитала (инан). Таким образом, партнеры, не имевшие вначале никакого капитала, благодаря своей репутации и честному труду, в будущем могут стать крупными предпринимателями.



359 Ибн Рушд, Бидайатуль-Муджтахид, II, 252; аш-Ширази, аль-Мухаззаб, I, 346.

VII – ТРУДОВОЕ ПАРТНЕРСТВО

Это форма партнерства, возникающая при соглашении двух лиц о проведении каких-либо работ и распределении между ними полученной в результате этого прибыли. Например, строительные подряды, пошив одежды, малярные работы и прочее. Целью данного вида партнерства является распределение полученной прибыли между партнерами в равной или неравной степени. В данном случае не является условием, чтобы партнеры имели одинаковую профессию. Однако если оба партнера обладают одной профессией, это значительно облегчает создание компании.

По мнению ханафитского, маликитского и ханбалитского мазхабов, данный вид партнерства является разрешенным. Доказательством этому является то, что данный вид партнерства с давних пор приобрел традиционный характер. С другой стороны, по мнению маликитов, для того чтобы трудовое партнерство стало действительным, необходимым условием является наличие у партнеров одной профессии.

По мнению имама Зуфара и шафиитов, данный вид партнерства является запрещенным, так как невозможно точно определить, какая работа будет выполнена. Поэтому в данном виде партнерских отношений присутствует «гарар» (риск обмана).³⁶⁰

Правовые решения, связанные с трудовым партнерством:

1. В трудовом партнерстве подряд на работу, взятый одним из партнеров, является обязательством и для другого. Основываясь на принципе «истихсан», работодатель может потребовать выполнения работы у любого из партнеров. Также любой из партнеров может потребовать от работодателя оплаты всей стоимости работ. Работодатель, выплатив

360 Ибн Хуммам, Фатхуль-Кадир, V, 31; аз-Зухайли, аль-Фикхуль-Ислами ва Адиллят - ху, IV, 804.

стоимость работ одному из партнеров, снимает с себя эту ответственность. На основании «кыяса», ответственным за выполнение работ является тот партнер, который взял подряд, и он же может требовать плату за выполненную работу. На основании «кыяса», в партнерстве «муфавада», где партнеры равны и являются доверенными друг друга, выполнение работы может быть востребовано с любого из них.

2. В трудовом партнерстве распределение прибыли осуществляется, исходя не из объема сделанной работы, а из доли ответственности по выплате ущерба по подряду. Например, если один из партнеров заболел или уедет, а другой будет работать вместо него, то распределение прибыли будет осуществляться в соответствии с «соглашением о трудовом партнерстве». Тот из партнеров, который взял на себя большую часть ответственности, получит прибыль в соответствующем размере, даже если он не работал.

3. В трудовом партнерстве участие в убытках распределяется в соответствии с долей ответственности по выплате ущерба. Например, если один из партнеров строительной компании возьмет на себя 1/3 ответственности по подряду, а другой – 2/3 ответственности, то и прибыль делится в тех же пропорциях. Те пункты соглашения, которые противоречат этому принципу, являются недействительными.³⁶¹

4. Если принадлежащие кому-то из партнеров животные или транспортные средства будут использованы в работе компании, то прибыль распределяется в соответствии с соглашением. Однако если эти средства передвижения будут сданы в аренду сторонним арендаторам, то плату за аренду получит владелец этого средства передвижения, так как обоюдная передача полномочий партнерам в этом вопросе является недействительной.³⁶²

361 ас-Сарахси, аль-Мабсут, XI, 107; аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, VI, 76; Ибн Абидин, Раддуль-Мухтар, III, 381.

362 ас-Сарахси, аль-Мабсут, XI, 170, 218; Ибн Абидин, Раддуль-Мухтар, III, 383.

VIII – МУДАРАБА (ОБЪЕДИНЕНИЕ ТРУДА И КАПИТАЛА)

A. ОПРЕДЕЛЕНИЕ ТЕРМИНА «МУДАРАБА» И ДОКАЗАТЕЛЬСТВА

«**Мудараба**» – это договор, по которому человек, обладающий капиталом, доверяет часть его специалисту, имеющему предпринимательский опыт, для эффективного использования, например, в торговле, чтобы быть партнерами в прибыли на установленных условиях. Что же касается убытков, то их полностью несет владелец капитала. Предприниматель в убытках не участвует, но в этом случае он ничего не получает за свою работу. В данном виде партнерства владелец капитала получает право на прибыль, благодаря вложенным средствам, а предприниматель – благодаря вложенному труду. Вкратце, **мудараба** – это объединение, созданное на основе вклада капитала с одной стороны и вкладываемого труда – с другой.

Законность «мудараба» имеет подтверждение в Коране, Сунне и ид-жма.

Доказательства из Корана: несмотря на то, что в Коране нет аята, в котором непосредственно говорилось бы о «мудараба», некоторые аяты о том, что торговля является дозволенным путем заработка, распространяются и на тип договорных отношений «мудараба».

Аллах Всевышний сказал в Коране: **«Когда же намаз завершится, то разойдитесь по земле, ищите милость Аллаха и часто поминайте**

Его, быть может, вы преуспеете».³⁶³ В другом аяте сказано: **«На вас нет греха, если вы ищете милость от своего Господа».**³⁶⁴

Доказательства из Сунны: передается, что Ибн Аббас сказал: *«Когда Аббас давал средства другому человеку по договору «мудароба», он ставил своему партнеру условие не отправляться с этими средствами в морское путешествие, не останавливаться на ночь в какой-либо долине и не покупать на эти деньги живых животных. Если же его партнер, нарушив эти условия, понесет убыток, то должен будет возместить средства основного капитала. Об этих условиях, поставленных Аббасом, узнал Посланник Аллаха (салляллаху алейхи ва саллям) и дал на это разрешение».*³⁶⁵

Передается от Сухайба (радийаллаху анху), что Посланник Аллаха (салляллаху алейхи ва саллям) сказал: *«В трех вещах есть благо: в продаже в рассрочку, в «мудароба» и в смешивании пшеницы с ячменем для использования в пищу, а не для продажи».*³⁶⁶

Ибн Хазм сказал: *«Не смотрите на то, что ни в Коране, ни в Сунне нет прямых доказательств, указывающих на «мудароба», но по этому вопросу существует «иджма». Мы абсолютно точно знаем, что при жизни Посланника Аллаха (салляллаху алейхи ва саллям) «мудароба» применялась, и он одобрил это. Если бы это было не так, то «мудароба» не была бы разрешена».*³⁶⁷

В исламе «мудароба» является тем видом партнерства, которое подходит для обеспечения всех видов кредитов, как краткосрочных, так и долгосрочных. Многие из тех, кто обладает большим капиталом, желали бы пустить его в оборот, вложив в торговлю. Однако из-за отсутствия знаний, опыта или слабого здоровья они не могут осуществить это. И точно также в обществе есть много людей, обладающих знаниями, способностями и склонностью к торговому делу, которые не могут заниматься этим из-за отсутствия у них ма-

363 аль-Джума 62/10.

364 аль-Бакара 2/198.

365 аз-Зайлаи, Насбу'р-Райе, IV, 114; аль-Хайсами, Маджмау'з-Заваид, IV, 161.

366 аз-Зайлаи, Насбу'р-Райе, III, 475.

367 аз-Зухайли, аль-Фикхуль-Ислами ва Адиллятуху, IV, 838.

териальных средств. И вот тогда «мудараба» объединяет этих двух нуждающихся друг в друге людей, которые теперь смогут с пользой использовать то, что имеют. Таким образом, в обществе решается проблема неиспользуемого капитала, и не нашедших приложения способностей. Этот вид партнерства полностью основан на доверии. Партнер, взявший на себя ведение дел компании, будет стараться быть достойным доверия. Это, в свою очередь, будет способствовать увеличению числа честных предпринимателей.

Б. ВИДЫ «МУДАРАБА»

Партнерство «мудараба» делится на два вида:

1. Мудараба Мутлак:

Случай, когда владелец капитала, не устанавливая каких-либо дополнительных условий, предоставляет предпринимателю свободу действий, ограничиваясь только формой и временем распределения прибыли.

2. Мудараба Мукаййад:

Владелец капитала, передавая средства предпринимателю, ставит определенные условия и требует их выполнения. По мнению имамов Абу Ханифы и Ахмада бин Ханбаля, такими условиями могут быть:

а) Условие использования капитала только в определенной местности. Например, открытие производства в городе Бурса или торговля только в городе Бурса. Владелец капитала имеет право контролировать работу, распределять прибыль и закрыть компанию. Доказательством этому служит вышеприведенный хадис от Ибн Аббаса.

б) Условие купли-продажи товаров лишь определенного вида и ассортимента. Например, требование заниматься продажей только продуктов питания, текстильных изделий или обуви.

в) Может быть установлен срок действия компании. Например, может быть заключено торговое соглашение сроком на год с последующим закрытием компании. Однако, чтобы не возникло трудностей с закрытием компании, необходимо выбрать подходящий вид торговли. Не следует выбирать тот вид торговли, где невозможно добиться результата в течение установленного срока.

г) Условие покупки товара у определенного лица или продажи товара определенному лицу. В этом случае менеджмент, агентские услуги, открытие филиала и прочая деятельность входит в рамки «мудароба». Например, одна фирма обеспечивает денежными средствами доверенных людей в разных городах с целью продажи производимой этой фирмой продукции с распределением в конце года полученной прибыли пополам.

д) Можно отнести начало деятельности на будущее время. Например, может быть принято решение, что деятельность компании начнется через шесть месяцев после заключения соглашения ввиду занятости владельца капитала или предпринимателя другими делами.

Шафииты и маликиты не признают последних трех пунктов. То есть, по их мнению, установление срока действия соглашения, определенных лиц для купли-продажи товара и отнесение начала деятельности на будущее является недействительным.³⁶⁸

В. ЮРИДИЧЕСКИЕ ОСОБЕННОСТИ АКТА «МУДАРАБА»

По мнению имамов Абу Ханифы, Шафии и Ахмада бин Ханбаля, акт «мудароба» не имеет обязывающего характера и не переходит по наследству. Каждая из сторон в любое время может расторгнуть этот акт, так как «мудароба» – это распоряжение чужим имуществом с разрешения владельца. Однако на момент расторжения акта основной капитал должен быть обналичен. Если основной капитал будет в виде товара, предназначенного для продажи, то, по мнению ханафитов, акт не будет расторгнут.

368 Ибн Кудам, аль-Мугни, V, 62, 63; аш-Ширази, аль-Мухаззаб, I, 386.

По мнению шафиитов и ханбалитов, если при расторжении акта «мудараба» стороны будут единодушны в вопросе продажи или раздела основного капитала, имеющегося в виде товара, то расторжение акта станет разрешенным. Если предприниматель захочет перевести товар в наличные деньги, а владелец капитала будет против, то в этом случае владелец капитала будет вынужден продать товар. Законное право предпринимателя заключено в прибыли, получение которой станет возможным, только если товар будет переведен в наличные деньги.³⁶⁹

Из сказанного выше следует, что акт «мудараба», сроки действия которого не определены, может быть расторгнут в любое время по желанию сторон. Однако это должно осуществляться таким образом, чтобы ни одной из сторон не был нанесен вред.

Г. РАСПРЕДЕЛЕНИЕ ПРИБЫЛИ В «МУДАРАБА»

В «мудараба» при вложении средств необходимо определить условия распределения прибыли. Распределение прибыли между владельцем капитала и предпринимателем устанавливается в соотношении 1/2, 1/3 или 2/3. Чем больше прибыль, тем больше доходы сторон. Предметом акта «мудараба» является прибыль, поэтому неопределенность в вопросе прибыли требует расторжения акта.³⁷⁰ Если в соглашении «мудараба» будет указано лишь, что стороны являются партнерами в получении прибыли, то партнерство будет действительным. В этом случае прибыль будет делиться между сторонами поровну, так как партнерство требует равенства, если не оговорено иначе.³⁷¹

Определенный размер прибыли, поставленный как условие акта «мудараба», делает акт недействительным. Так как соглашение «мудараба» требует партнерства в прибыли, то подобное условие нарушает соглашение. Если предприниматель обеспечит прибыль компании

369 аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, VI, 109; Ибн Рушд, Бидайатуль-Муджтахид, II, 234; аш-Ширази, аль-Мухаззаб, I, 388.

370 ас-Сарахси, аль-Мабсут, XXII, 151; аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, VI, 85; Ибн Рушд, Бидайатуль-Муджтахид, II, 234; аш-Ширази, аль-Мухаззаб, I, 385; Ибн Кудам, аль-Мугни, V, 30.

371 ан-Ниса 4/12.

лишь в том размере, который установлен владельцем капитала, то сам ничего не получит. Например, если некто, заключив соглашение «мудароба», даст предпринимателю один килограмм золота с условием выплаты ему прибыли в размере 40%, то в том случае, если полученная прибыль в конце года будет составлять 400 граммов золота, предприниматель, несмотря на все свои старания, останется ни с чем.

Д. ПОЛУЧЕНИЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕМ ЗАРПЛАТЫ В СЧЕТ ПРИБЫЛИ

Акт «мудароба» может заключаться на условии выплаты предпринимателю заработной платы в счет прибыли, полученной на конец года.

Все расходы предпринимателя, а также сумма, полученная им в качестве аванса, в конце года вычитаются из причитающейся ему доли прибыли. Если размер полученной прибыли будет недостаточен, то в этом случае покрываются только личные расходы, входящие в категорию средств существования. По мнению шафиитов, не получив разрешения владельца капитала, предприниматель не может обеспечивать себя средствами существования из этих денег.³⁷²

Е. ВОЗМЕЩЕНИЕ УБЫТКОВ В АКТЕ «МУДАРАБА»

Капитал, находящийся в руках предпринимателя представляет собой **аманат** (средства, взятые на ответственное хранение). На него распространяются правовые решения, связанным с этим, так как предприниматель получил эти средства с согласия их владельца. Если предприниматель не будет следовать условиям договора «мудароба», или по своей небрежности и халатному отношению допустит утрату капитала, то должен будет возместить его.³⁷³

372 аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, VI, 105; Ибн Хуммам, Фатхуль-Кадир, V, 81.

373 ас-Сарахси, аль-Мабсут, XXII, 19; аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, VI, 87; Ибн Рушд, Бидайатуль-Муджтахид, II, 234; аш-Ширази, аль-Мухаззаб, I, 388; Ибн Кудам, аль-Мугни, V, 69.

Если же капитал будет утрачен не по вине предпринимателя, то он не должен его возмещать, так как в распоряжении этими средствами он является заместителем владельца капитала.

Если по результатам года компания понесет убытки, то они касаются только владельца капитала. Сначала убытки вычитаются из прибыли. Если прибыли недостаточно, то убытки покрываются из основного капитала. В этом случае предприниматель ничего не получит, и все его старания уйдут впустую.

Если в акте «мудароба» будет поставлено условие, что все убытки или часть их ложится на предпринимателя, то, по мнению ханафитов и ханбалитов, это условие будет запрещенным, хотя сам акт «мудароба» будет действительным. По мнению шафиитов и маликитов, при таком условии акт будет недействительным, так как данное условие противоречит самой сути акта «мудароба».³⁷⁴

Ж. ИСЛАМСКАЯ БАНКОВСКАЯ СИСТЕМА

1. Значение и сфера охвата:

В исламе услуги банковской системы включают в себя «партнерство труда и капитала» (мудароба), «финансовое партнерство» (мушарака), «иджара» (аренда), брокерство, куплю-продажу и обмен валюты (сарф), полностью исключая любые операции, содержащие «риба» (ссудный/ростовщический процент).

Изучая уставные документы финансовых организаций, действующих в исламских странах, а также акты, заключенные с вкладчиками, можно видеть, что эти финансовые структуры выступают в роли предпринимателя (**мудароба**), а вкладчики – в роли владельца капитала (**раббуль-мал**). Предпринимателем или владельцем капитала может быть как один человек, так и компания, состоящая из большого количества людей. В соответствии с методом «мудароба», управление капиталом одного чело-

374 Ибн Рушд, Бидайатуль-Муджтахид, II, 236; Ибн Кудам, аль-Мугни, V, 25.

века и вложение в прибыльные отрасли средств, принадлежащих сотням людей, подчинено одним и тем же правовым решениям.

В последние четверть века в некоторых исламских государствах были приложены усилия к созданию беспроцентной банковской системы. Во главе этой системы стоит **«Даруль-Мали аль-Ислами»** (Исламский Финансовый Дом). Эта финансовая организация, начавшая свою деятельность 27 июля 1981 года в Женеве, была основана главами государств и чиновниками высшего уровня некоторых исламских государств. Начальный уставной капитал организации составлял 1 млрд. долларов США, затем с 1981 по 1983 год в 12 странах Ближнего Востока, Африки и Европы были основаны 22 компании. В результате деятельности этой организации за первые два года собственные фонды выросли на 80%, а количество персонала – на 50%. Эта организация действует в рамках четырех основных групп: инвестиционная группа, банковская группа, группа исламского страхования (такафул) и группа управления.

Цели деятельности **«Даруль-Мали аль-Ислами»** были определены следующим образом:

- а) Полностью задействовать ресурсы исламских государств.
- б) Обеспечить рост динамики экономического развития в исламских государствах путем объединения на основе справедливости, использования природных ресурсов, человеческого потенциала, опыта, технических и финансовых возможностей.
- в) Устранение негативного влияния процентной банковской системы.
- г) Обеспечить экономическое сотрудничество исламских государств.

В системе «мудароба» предприниматель может сам вкладывать в оборот доверенные ему средства, а также, при согласии владельца капитала, передать их тем, кто с большей выгодой пустит их в оборот. В этом случае между первым и вторым предпринимателем заключается «подсоглашение мудароба». Если не указано иначе, то второй предприниматель получает свою прибыль из доли прибыли первого предпринимателя, поскольку доля прибыли владельца капитала остается без изменения, а передача капитала более успешному предпринимателю путем

«подсоглашения мудараба», может только увеличить его выгоду. Первый мудариб (предприниматель), найдя более успешного мудариба и передав ему капитал, имеет право на часть прибыли, поскольку осуществляет контроль за ходом всех дел и несет ответственность перед собственником капитала.³⁷⁵

Обобщая вышеизложенное, можно сказать, что, поскольку исламский банк, работающий на основе «мудараба», находится в положении предпринимателя, то он не обязан непосредственно сам пускать в оборот привлеченные средства. В рамках основного договора эти средства путем «подсоглашения мудараба» могут быть переданы новому мударибу (предпринимателю), или с новым мударибом может быть образовано финансовое партнерство (мушарака) путем внесения им собственного капитала.

2. Система работы исламского банка:

а) Система накопления фондов:

- Открытие сберегательных счетов: это бессрочные счета, открываемые физическими или юридическими лицами в национальной или иностранной валюте без выплаты процентов или прибыли. Клиент в любое время может снять с этого счета часть суммы или всю сумму вклада. Выплаты осуществляются в той валюте, в которой открыт счет. Данный счет обеспечивает своим владельцам все виды банковских услуг. Банк гарантирует вкладчикам возврат суммы вклада.

- Открытие инвестиционных счетов: это счета в национальной и иностранной валюте, открываемые сроком на 5 и более лет и предполагающие участие в прибыли и убытках банка. Эти счета могут быть открыты на разные сроки: 3 месяца, 6 месяцев, 1 год и более 1 года. Прибыль и убытки по инвестиционным валютным счетам начисляются в соответствующей валюте. По этим счетам не начисляется процент, но банк гарантирует получение финансовой прибыли. В случае безуспешности и убыточности инвестиционного проекта банк не гарантирует возврата

375 ас-Сарахси, аль-Мабсут, XXII, 98; аль-Касани, Бадаийу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, VI, 96.

всей суммы вклада. Все расходы, связанные с операциями по счетам, оплачиваются банком.

Ставка прибыли или убытков по инвестиционным счетам составляет, как правило, 20%. Вначале между клиентом и банком заключается договор, называемый «акт участия в прибыли и убытках». В этом договоре перечисляются права собственника инвестиционного счета, а также возможные риски.

б) Методы использования фондов:

- Методы участия в прибыли и убытках: банк, принимая во внимание исследования и рекомендации специалистов, предоставляет сформированные фонды для их эффективного использования физическим и юридическим лицам в рамках «инвестиционного акта по прибыли и убыткам». Этим путем может быть обеспечено финансирование всей деятельности какой-либо торговой компании, или части этой деятельности, или покупки одной партии товара. Банк получает прибыль от противоположной стороны в соответствии с заключенным соглашением. Что же касается участия в убытках, то максимальный размер такого участия ограничивается суммой вложенных в этот проект средств.

- Метод обеспечения поддержки производства: этот метод применяется для обеспечения обратившихся клиентов зданиями и помещениями, сырьем, полуфабрикатами и станками, необходимыми для производства, путем их покупки банком у третьих лиц и последующей продажи клиенту в рассрочку по договорной цене. Эта сделка осуществляется путем заключения акта купли-продажи.

- Метод аренды: это метод, предусматривающий сдачу в аренду оборудования, необходимого для производства товаров и услуг, в рамках свободного соглашения с условием, что это оборудование останется в имущественной организации. Между сторонами подписывается договор аренды. Возможно заключение договора о том, что по окончании срока аренды имущество может быть передано арендатору.

Помимо вышеперечисленных, банк также может заниматься и другими видами банковской деятельности.

IX – МУЗАРАА (СЕЛЬСКОХОЗЯЙСТВЕННОЕ ПАРТНЕРСТВО)

А. ПОНЯТИЕ СЕЛЬСКОХОЗЯЙСТВЕННОГО ПАРТНЕРСТВА И ДОКАЗАТЕЛЬСТВА

Музараа – это договор, по которому одна сторона возделывает землю, принадлежащую другой стороне, в обмен на право распоряжения частью произведенной сельскохозяйственной продукции. Данный вид партнерской деятельности также называется «**мухабара**».

По мнению имама Абу Юсуфа, имамов Мухаммада и Ахмада бин Ханбаля, нет никаких препятствий для передачи кем-либо части сельскохозяйственной продукции другому лицу посредством партнерства. Доказательством является подобная практика, примененная Посланником Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) на землях Хайбара. Ибн Умар так рассказывает об этом: *«Посланник Аллаха (салляллаху алейхи ва саллям) заключил соглашение, по которому половина урожая сельхозпродукции и фруктов, собранных с земель Хайбара, принадлежала хайбарским иудеям. С этого урожая Посланник Аллаха (салляллаху алейхи ва саллям) 80 мер (16 тонн) фиников и 20 мер (4 тонны) ячменя, в общей сложности – 100 мер, передавал своим женам»*.³⁷⁶

Известные сподвижники передавали принадлежащие им земли в пользование путем соглашения «музараа», и не было никого, кто высказался бы против этого, таким образом, сформировалась иджма.

³⁷⁶ Бухари, Харс 14, Иджара 3.

Например, Умар, Усман, Ибн Масуд и Сад бин Абу Ваккас (*радыйаллаху анхум*) отдавали свои земли в пользование взамен 1/3 или 1/4 части собранного урожая.³⁷⁷

Имам Абу Юсуф сравнивает «музараа» с «мудараба». Напомним, что «мудараба» – это передача владельцем капитала или товара другому лицу для их эффективного использования с тем, чтобы быть партнерами в получении прибыли. Подобные виды партнерства разрешены Кораном и Сунной. Исходя из этого, акт «музараа» по использованию какого-либо земельного участка схож с актом «мудараба». В данном случае не имеет значения, является ли этот земельный участок полем для посева или садом.

Также разрешена аренда земельных участков за наличные деньги. Однако данный вид аренды был не очень распространенным во времена Посланника Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) по причине недостаточности наличных денег. Известно, что Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) рекомендовал тем мусульманам, у кого земли было в избытке, передать часть ее своим верующим братьям в бесплатное пользование.

Рукном (основой) акта «музараа» (сельскохозяйственного партнерства) является «предложение и согласие». Он должен включать следующие моменты:

- Партнер должен выполнять работу лично или нанять работников для ее выполнения.
- Наличие земли, о пользовании которой заключается акт.
- Наличие сельскохозяйственных инструментов, необходимых для работы.
- Наличие посевного материала.

377 Али Шафак, Ислам Арази Хукуку ве Татбикаты, Стамбул 1977, стр. 301, 302.

Б. УСЛОВИЯ СЕЛЬСКОХОЗЯЙСТВЕННОГО ПАРТНЕРСТВА

Для того, чтобы акт «музараа» был действительным, а также для того, чтобы избежать возникновения разногласий между сторонами, необходимо соблюдать следующие условия:

1. Заключающий акт «музараа» должен быть совершеннолетним и разумным. Для не достигшего совершеннолетия требуется разрешение опекуна. По мнению имама Абу Юсуфа и имама Мухаммада, для действительности акта «музараа» не является условием, чтобы оба участника акта были мусульманами.³⁷⁸

2. Необходимо определить вид семян и их поставщика. Выбор вида семян (пшеница, ячмень, свекла, хлопок) важен для того, чтобы уберечь владельца земли от убытков, так как некоторые культуры обогащают почву, а некоторые, наоборот, истощают, снижая ее плодородность. Поэтому владелец земли должен заранее знать, чем будет засеиваться его земля. Однако необходимо отметить, что работу по выбору вида семян владелец земли может передать противоположной стороне. Что же касается количества семян, то установление его не требуется, поскольку оно определяется, исходя из обычной практики.

Помимо этого, необходимо определить, какая сторона предоставит семена. Если семена будут принадлежать владельцу земли, то его договор с партнером будет носить характер найма на работу. Если семена будут принадлежать партнеру, то договор примет арендные отношения. Неопределенность в этом вопросе может привести к расторжению акта.

3. Необходимо, чтобы земля была пригодной для сельскохозяйственных работ, а также необходимо определить границы земельного участка и целиком передать его партнеру. Если земля будет солончаковой или заболоченной, то возделывание ее может потребовать дополнительного труда и затрат. Если земельный участок представляет собой большое поле, а предметом соглашения является лишь его определенная часть, то необходимо определить границы участка. С другой стороны, в акте не

378 ас-Сарахси, аль-Мабсут, III, 118; аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, VI, 176.

может быть поставлено условие, чтобы хозяин земли принимал участие в работах, так как это обстоятельство препятствовало бы передаче земли.

4. Необходимо определить, в каком соотношении будет делиться урожай между сторонами. Урожай распределяется в виде части от целого, то есть $1/2$, $1/3$, $1/4$ и так далее. Соглашение с условием передачи одной из сторон установленного заранее объема урожая является недействительным. Если урожай будет собран только в объеме, который указан в соглашении, то противоположная сторона останется без прибыли, что вызовет разногласия.

5. Необходимо определить сроки действия акта. Если сроки действия акта не указаны, он будет недействительным. Этот срок должен быть достаточным для сбора урожая. Но вместе с тем, срок действия не должен превышать срока жизни участников акта.

В. ПРАВОВЫЕ РЕШЕНИЯ, СВЯЗАННЫЕ С АКТОМ «МУЗАРАА»

Акт «музараа», заключенный в соответствии со всеми необходимыми требованиями, обуславливает определенные права и обязанности сторон:

1. После заключения акта партнер приобретает право свободной эксплуатации земли и извлечения пользы из нее. С наступлением сезона сбора урожая начинают действовать исламские правила партнерской деятельности.

2. Все работы и расходы, связанные с выращиванием урожая, являются обязательством партнера.

3. Расходы по доставке собранного урожая на ток и его обмолоту возлагаются на обоих участников акта в заранее оговоренных долях.

4. Собранная сельскохозяйственная продукция должна быть разделена между партнерами в соответствии с условиями соглашения.

5. В случае неурожая ни одна из сторон не будет предъявлять претензии по возмещению убытков. Однако, если неурожай станет следствием

несоблюдения условий соглашения, то партнер может потребовать возмещения издержек за выполненную работу.

6. Владелец земли обладает правом заставить партнера в принудительном порядке вспахать землю или запретить это. Это означает:

а) если в соглашении есть условие вспашки земли, то партнер обязан его соблюдать.

б) если в соглашении нет такого условия, то он действует в соответствии с обычаями, существующими в той местности.

7. Стороны после заключения акта могут по обоюдному согласию увеличивать или уменьшать свои доли в прибыли.



Х – МУСАКАТ (САДОВОЕ ПАРТНЕРСТВО)

А. ПОНЯТИЕ «МУСАКАТ» И ЕГО ДОКАЗАТЕЛЬСТВА

Мусакат – это форма договора между владельцем фруктового сада и лицом, берущим обязательства по уходу за ним за право распоряжаться частью собранного урожая. По мнению ханафитов, данный вид соглашения может быть заключен в отношении садов, где произрастают любые виды фруктов. Что же касается шафиитов, то они ограничивают рамки соглашения уходом за виноградными и финиковыми плантациями.³⁷⁹

По мнению Абу Юсуфа, имама Мухаммада, шафиитов, маликитов и ханбалитов, садовое партнерство является дозволенной формой деятельности. Однако имам Абу Ханифа считал садовое партнерство недозволенным, как считал недозволенным и «музараа». Доводом, на который он опирался, является следующий хадис: *«Тот, кто имеет землю, пусть сам возделывает ее и пусть не сдает ее в аренду в обмен на продукты питания»*.³⁸⁰

В ханафитском мазхабе фетвы, касающиеся этого вопроса, выносились на основании мнения Абу Юсуфа и имама Мухаммада. В данном вопросе за основу были взяты действия Посланника Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) в Хайбаре, а также действия его жен, четырех халифов и жителей Медины.

«Рукном» садового партнерства является «предложение и согласие». Предложение исходит от владельца сада, а работник выступает в роли соглашающейся стороны. Предметом данного акта являются работы по уходу за садом.

379 аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, VI, 185; Ибн Абин, Раддуль-Мухтар, V, 200; аль-Майдани, аль-Любаб, II, 233; аз-Зайлаи, Табйинуль-Хакаи, V, 284.

380 Ибн Кудама, аль-Мугни, V, 383, 385.

Соглашение «мусакат» может быть заключено по уходу за любыми видами фруктово-ягодных и огородных культур. Например, персиковые и сливовые деревья, яблони, виноград, орехи, а также клубника, баклажаны и прочее. Поскольку в данном случае дозволенность основана на необходимости, то сфера охвата данного вида партнерства весьма широка.

Б. УСЛОВИЯ АКТА «МУСАКАТ»

1. Участники акта должны быть умственно полноценными. Вопреки мнению других муджтахидов, ханафиты считают, что в данном виде партнерской деятельности совершеннолетие не является условием.

2. Деревья должны быть фруктовыми. Однако, по мнению ханафитских факихов позднего периода (мутааххирун), данное соглашение может быть заключено по уходу и за другими видами плодовых культур.

3. Работы по саду являются прерогативой работника. Если будет поставлено условие работы обеих сторон, то акт будет недействительным.

4. Распределение собранного урожая осуществляется в виде части от целого. Если для одной из сторон размер доли будет установлен заранее, или будет поставлено условие, что весь урожай принадлежит только одной стороне, или форма распределения вообще не будет указана, то во всех этих случаях акт «мусакат» будет недействительным.

В. ПРАВОВЫЕ РЕШЕНИЯ, СВЯЗАННЫЕ С АКТОМ «МУСАКАТ»

1. В акте «мусакат» полив деревьев и виноградной лозы, уход за ними, прививание, ремонт оросительных каналов, охрана являются обязанностью работника. Однако в работах по развитию сада и сбору урожая принимают участие обе стороны в соответствии с размером своих долей. Например, работы по вспашке земли и внесению удобрений.

2. Собранный урожай должен быть разделен между сторонами в установленных пропорциях.

3. В случае неурожая стороны ничего не должны возмещать друг другу.

4. Акт «мусакат» становится обязательным для обеих сторон, поэтому без каких-либо веских причин ни одна из сторон не может расторгнуть этот акт в одностороннем порядке.

5. Владелец сада при отсутствии веских причин не имеет права принуждать работника к выполнению работ.

6. До того, как фрукты созреют, могут вноситься изменения в размер причитающихся сторонам долей урожая. После того, как фрукты созреют, только работник может увеличить долю владельца сада. Обратное запрещено, так как увеличение работником доли владельца сада происходит за счет уменьшения его собственной доли.

7. Работник не может передать свои полномочия другому лицу путем заключения с ним нового соглашения «мусакат». Однако это станет возможным и разрешенным, если владелец сада даст на это свое согласие.³⁸¹

Г. ОКОНЧАНИЕ ДЕЙСТВИЯ АКТА «МУСАКАТ»

Акт «мусакат» прекращает свое действие по истечении срока договора, смерти одной из сторон, расторжения по обоюдному согласию или по какой-либо уважительной причине.

Среди уважительных причин можно перечислить боязнь, что работник может украсть урожай, если он ранее был замечен в подобном. В случае смерти работника его наследники могут взять на себя обязательство по продолжению его дела. В случае смерти владельца земельного участка работник продолжает выполнять свою работу.

Если срок действия договора закончился, а фрукты еще не созрели, то, основываясь на принципе «истихсан», срок действия акта будет считаться продленным до того, как будет собран урожай. В этом случае работнику предоставляется право выбора. Он может продолжить работу или расторгнуть соглашение.

381 аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, VI, 187.

XI – ПРАВОВЫЕ РЕШЕНИЯ, КАСАЮЩИЕСЯ ПРАВ И ОБЯЗАННОСТЕЙ РАБОЧИХ И СЛУЖАЩИХ

А. ЗНАЧЕНИЕ ПОНЯТИЙ «РАБОЧИЙ» И «СЛУЖАЩИЙ»

Рабочий – это человек, непосредственно занятый производством продукции (услуг), ремонтом, перевозкой грузов и т.п. Служащий – это человек, занятый интеллектуальным трудом в разных сферах деятельности: государственной, административной, хозяйственной. Рабочий или служащий сдают свой труд в аренду путем заключения соглашения с частным лицом или государством. По исламу, трудовая деятельность рабочего и служащего, с точки зрения прав и обязанностей, подчинена одинаковым правовым решениям, и мы будем рассматривать эту тему, объединив оба эти класса.

Б. ДОКАЗАТЕЛЬСТВА ИЗ КОРАНА И СУННЫ, СВЯЗАННЫЕ С ТРУДОВОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬЮ

В Коране есть различные аяты, связанные с трудовой деятельностью. Например, аяты, где говорится о службе пророка Юсуфа (*aleyхиссалам*) у короля Египта в качестве казначея и советника по экономическим вопросам, позволившей египтянам успешно пережить неурожай и голод; а также о работе пророка Мусы у пророка Шуайба (*aleyхумассалам*) на протяжении восьми или десяти лет. Таким образом, деятельность Юсуфа можно рассматривать как работу служащего, а деятельность Мусы (*aleyхумассалам*) – как труд рабочего. Рассмотрим подробнее второй пример. Муса еще до пророчества покинул Египет и отправился в Мадьян, на родину пророка Шуайба (*aleyхумассалам*). На окраине города он по-

мог двум дочерям Шуайба (*алеихиссалам*) напоить отару овец. В Коране продолжение этой истории описывается следующим образом: «Одна из двух женщин подошла к нему застенчиво и сказала: «Мой отец зовет тебя, чтобы вознаградить тебя за то, что ты напоил для нас (скотину)». Одна из двух женщин сказала: «Отец мой! Найми его, ведь лучшим из тех, кого ты наймешь, будет тот, кто силен и заслуживает доверия»». ³⁸² «Он (Шуайб) сказал: «Воистину, я хочу сочетать тебя браком с одной из моих дочерей этих, при условии, что ты наймешься ко мне на восемь лет»». ³⁸³

Аяты указывают на дозволенность использования одним человеком другого для работы за вознаграждение. С другой стороны, аяты указывают на то, что эта практика была распространена у прежних народов.

Существуют также различные хадисы, касающиеся данной темы. Например: «Оплатите труд работника прежде, чем высохнет его пот». ³⁸⁴ «Тот, кто нанимает на работу работника, пусть назовет размер оплаты». ³⁸⁵

В. ВИДЫ РАБОТНИКОВ

1. Частный работник (аль-аджируль хас):

Это человек, работающий на одно физическое или юридическое лицо. В настоящее время в данную группу входят рабочие и служащие, работающие по договору за заработную плату на фабриках, стройках, в сельском хозяйстве и прочих отраслях, как в частном бизнесе, так и на государственных предприятиях.

Частный работник на протяжении срока действия трудового договора не может работать на другое лицо, так как у работодателя, заключившего с ним соглашение, есть право использования его рабочей силы на протяжении определенного срока. Если работник

³⁸² аль-Касас 28/25, 26.

³⁸³ аль-Касас 28/27.

³⁸⁴ аз-Зейлаи, Насбу'р-Райа, IV, 129.

³⁸⁵ Насаи, Айман 44.

без разрешения будет работать на другое лицо, и это станет причиной недочетов в его основной работе, все эти недочеты будут компенсированы за счет его заработной платы. Частный работник имеет право на получение заработной платы по истечении определенного срока.

2. Работник по совместительству (аль-аджиру'ль-муштарах):

К этой группе относятся, например, представители таких специальностей, как маляр, портной, плотник, врач, адвокат, бухгалтер и другие, которые работают не на определенное физическое или юридическое лицо, а для всех. Они не имеют права на вознаграждение до тех пор, пока не выполняют свою работу. Совместитель может работать на несколько лиц одновременно. Например, бухгалтер, нанятый для ведения бухгалтерии какой-либо фирмы, может одновременно вести бухгалтерские дела других фирм.

Г. УСЛОВИЯ ЗАКЛЮЧЕНИЯ ДОГОВОРА ПО ПРЕДОСТАВЛЕНИЮ УСЛУГ

1. Определение работы, которая должна быть выполнена:

При заключении какого-либо трудового договора необходимо определить, какой вид работ будет выполнять работник. Если выполняемая работа не определена договором, то из-за возможных разногласий акт будет недействительным. В соответствии с этим, если кто-то наймет работника, не определив вид работы, которую тот должен выполнять, то работник, узнав для какой работы он был нанят, будет иметь право расторгнуть этот акт.³⁸⁶

Работник обретает право на оплату труда при выполнении определенной работы за определенное время, либо за выполнение определенного объема работы без указания сроков.

386 аль-Касани, Бадаийу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, VI, 184.

В отношении указания в договоре вида работы и ее сроков существуют разные мнения. По мнению имама Абу Ханифы и имама Шафии, достаточно указать срок выполнения работы, поскольку упоминание вместе с ним объема выполняемых работ считается запрещенным. В противном случае акт станет недействительным, так как в этом случае в лице одного участника акта должны объединиться качества частного работника и работника по совместительству. Трудовой акт с установленным сроком работ (с частным работником) предоставляет право получения оплаты труда за проработанное время, тогда как трудовой акт, в котором указан объем работ (с работником по совместительству), предоставляет право на получение платы только после выполнения работ. Эти разногласия приведут к неопределенности в предмете акта.³⁸⁷

По мнению Абу Юсуфа, имама Мухаммада, маликитов и ханбалитов, срок и объем работы могут указываться одновременно. Например, если кто-либо скажет: «Я нанял тебя, чтобы ты за сегодняшний день испек хлеб из всего этого мешка муки», и в ответ на это работник выразит свое согласие, то акт будет считаться заключенным, так как целью определения срока работы является обеспечение ее выполнения. Так как срок не является предметом акта, он не может служить препятствием для его дозволенности. Если работник закончит работу раньше срока, то получит полную оплату. Если же он не закончит работу в срок, то должен будет работать, пока не завершит ее.

2. Определение оплаты:

Для того, чтобы трудовое соглашение стало действительным, необходимо определить оплату труда. Оплата – это вознаграждение, выдаваемое работнику за выполненную им работу. Все, что может быть использовано как платежное средство в акте продажи, может быть использовано и в качестве платы при трудовом соглашении.

387 аль-Касани, Бадаийу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, VI, 185; аш-Ширази, аль-Мухаззаб, I, 396.

По мнению большинства исламских ученых, правовые решения, относящиеся к средствам оплаты в акте продажи, также применимы и к заработной плате.³⁸⁸

В одном из хадисов говорится: *«Тот, кто нанимает на работу работника, пусть назовет размер оплаты»*.³⁸⁹ Если в вопросе оплаты будет иметь место неопределенность, которая может привести к разногласиям, то акт становится недействительным.

Д. ОСНОВНЫЕ КРИТЕРИИ ПРИ ОПРЕДЕЛЕНИИ РАЗМЕРА ЗАРАБОТНОЙ ПЛАТЫ

Совершенно ясно, что рабочим и служащим необходимо выплачивать заработную плату в размере, который обеспечивал бы удовлетворение их основных потребностей. Известно, что Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) предусматривал для служащих зарплату, позволяющую им жениться, купить дом и средство передвижения, а также при необходимости нанять прислугу.

С другой стороны, Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) впервые в истории человечества уравнивал в правах рабов с другими людьми: *«Кормите их тем же, что едите сами; одевайте их в то, во что одеваетесь сами; и обращайтесь к ним со словами «сын» или «дочка»*». ³⁹⁰

Таким образом, в отношении удовлетворения основных жизненных потребностей между рабочими и служащими действует принцип равенства. Разница в заработной плате определяется различиями в профессии и выполняемой работе, наличием или отсутствием опыта и знаний, а также степенью ответственности. В связи с этим, государство может выплачивать заработную плату различных размеров представителям разных профессий, так как оценка ценности труда и предотвращение несправедливости в этом вопросе является правом и обязанностью государства.

При определении размера заработной платы Абу Бакра, Умара и Умара бин Абдульазиза за основу был принят принцип достаточности в

388 аль-Фатава'ль-Хиндийя, IV, 412; Ибн Кудам, аль-Мугни, V, 327.

389 Насаи, Айман 44.

390 Бухари, Иман 22, Адаб 44; Муслим, Айман 38, 40; Абу Дауд, Адаб 124.

удовлетворении основных потребностей. По тому же критерию назначалась зарплата судьям, которые, помимо нее, получали дополнительные средства с целью обеспечения их неподкупности. Например, халиф Умар в письме, адресованном своим наместникам в Сирии Абу Убайде и Муазу бин Джабалу, приказывал назначать на должности судей компетентных людей и выплачивать им высокую заработную плату.³⁹¹

Наряду с тем, выплаты по заработной плате не должны достигать такого уровня, чтобы подталкивать людей, зарабатывающих на жизнь трудом, к воровству, взяткам или предательству. Например, Умар ибн Хаттаб, будучи главой исламского государства, считал повышение уровня заработной платы своим долгом.³⁹² В ответ на замечание Убайда бин аль-Джарраха о том, что чиновники с маленькой зарплатой могут обратиться к низким делам с целью получения дополнительного дохода, Умар (*радыйаллаху анху*) сказал: «Назначая служащих, я выплачиваю им зарплату и, помимо этого, премиальные в таком размере, который бы позволил им ни в чем не нуждаться».³⁹³

Также известно, что халиф Умар бин Абдульазиз из тех же соображений выплачивал служащим зарплату в размере, превышавшем его собственную.

Е. ВЫПЛАТА БЕЗВОЗМЕЗДНОГО ДЕНЕЖНОГО ПОСОБИЯ (АТЫЙЙА), ВСЕМ ГРАЖДАНАМ

Начиная с периода правления Абу Бакра (*радыйаллаху анху*), всем мусульманам выплачивалось безвозмездное денежное пособие из бюджета государства. Абу Бакр, не делая различий между мужчинами и женщинами, взрослыми и детьми, назначил всем денежное пособие в одинаковом размере. Выплачиваемое им пособие составляло в первый год 7,3 дирхема на человека, на следующий год оно выросло до 20 дирхемов на человека.

391 Джалаль Йеничери, Исламда Девлет Бютчеси, Стамбул, 1984, стр. 313.

392 Абу Юсуф, аль-Харрадж, 122, 127.

393 Муслим, Либас 2; Абу Юсуф, аль-Харрадж, 87; Ферра, аль-Ахкамуль-Султаниййа, 12; Ибн Халдун, Мукаддима, II, 134.

Халиф Умар ибн Хаттаб (*радыйаллаху анху*), благодаря средствам, поступающим из разных районов халифата и вновь завоеванных стран, пошел по пути систематической выплаты денежных пособий всему населению.

Ж. ИНДЕКСАЦИЯ ЗАРАБОТНОЙ ПЛАТЫ В СООТВЕТСТВИИ С УРОВНЕМ ИНФЛЯЦИИ

После назначения зарплаты рабочим и служащим экономические условия могут измениться, и курс валюты, в которой выплачивается зарплата, может снизиться. В этом случае необходима корректировка заработной платы.

Например, если к концу года стоимость товаров первой необходимости увеличилась на 30%, то необходимо в той же пропорции увеличить размер заработной платы рабочих и служащих, в противном случае, по сравнению с началом года, заработная плата снизится на 30%. Изменение размера заработной платы в большинстве случаев не происходит само по себе. Для целенаправленного внесения изменений в размер заработной платы необходимы государственные гарантии в соблюдении норм справедливости. Если рабочие или работодатель будут недовольны размером увеличения зарплаты, то в этом случае можно обратиться в суд для установления справедливого размера заработной платы.

С другой стороны, у рабочего или служащего должно быть право требовать увеличения зарплаты по мере увеличения его опыта и квалификации. Если в трудовом договоре имеется условие увеличения заработной платы через определенный срок, то соблюдение данного условия обязательно. У рабочего, продолжающего работать за зарплату, указанную в трудовом договоре, появится право требовать повышения зарплаты в случае, если рабочим той же специальности или выполняющим похожую работу будет повышена зарплата, или если цены на товары первой необходимости вырастут настолько, что это будет влиять на уровень жизни. Также как в договоры долгосрочной аренды при изменении экономических условий можно вносить изменения, так и в трудовое соглашение, подчиняющееся тем же правовым решениям, можно внести коррективы по размеру заработной платы.

В данном вопросе следует придерживаться принципа «большинства». Как и в актах продажи и аренды, в трудовых договорах за эталон берется размер заработной платы рабочих той же специальности, работающих в схожих условиях в той же местности.

Таким образом, если в какой-либо местности подавляющее большинство фабрик и мастерских выплачивают рабочим и служащим зарплату в достаточном размере, а некоторые, в противоположность этому, выплачивают своим работникам тех же специальностей низкую зарплату, то от них требуется, чтобы они привели размер оплаты труда в соответствие с размером оплаты труда большинства.

3. НЕ ВОЗЛАГАТЬ НА РАБОТНИКОВ БОЛЬШЕ, ЧЕМ ОНИ МОГУТ ВЫПОЛНИТЬ

Нельзя заставлять работника выполнять работу, которая сверх его сил. Аллах Всевышний сказал: **«Аллах не возлагает на человека сверх его возможностей»**.³⁹⁴ В отношении труда ислам в равной мере защищает права как свободных работников, так и права рабов и пленников.

Однажды один из асхабов, Абу Зарр (*радыйаллаху анху*), идя по дороге со своим рабом, одетым в такую же одежду, как он сам, встретил Марура бин Сувайда. Марур, увидев, что хозяин и слуга одеты в одинаковую одежду, спросил о причине этого и услышал от Абу Зарра (*радыйаллаху анху*) такую историю: «Однажды я поругался с одним рабом и, желая унижить его, сказал, что его мать была черной. Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*), узнав об этом, сказал: «Рабы – ваши братья, которых Аллах вверил вам. Кормите их тем, что едите сами. Одевайте их так, как одеваетесь сами. И не возлагайте на них больше того, что они могут выполнить. Если же возложите на них тяжелую работу, то помогайте им».³⁹⁵

В соответствии с тем, что даже на рабов запрещено возлагать больше того, что они могут выполнить, в отношении свободных людей данный принцип должен соблюдаться в первую очередь.

³⁹⁴ аль-Бакара 2/286.

³⁹⁵ Бухари. Иман 22, 15; Муслим, Айман 40.

И. СВОБОДА ВЫПОЛНЕНИЯ РАБОЧИМИ И СЛУЖАЩИМИ РЕЛИГИОЗНЫХ ПРЕДПИСАНИЙ

Свобода вероисповедания является одним из важнейших прав человека. Значит, и у рабочих и государственных служащих есть право исповедовать религию и жить в соответствии с ее предписаниями. Поклонение является частью такого образа жизни. Работодатель должен дать согласие на выполнение его подчиненными обязательных религиозных предписаний, таких как намаз и пост, а также других, относящихся к разряду сунны. В противном случае, он будет ответственен за свое решение. Однако работодатель из-за большого объема работы может не дать разрешение на совершение коллективных намазов. Пятничные и праздничные намазы, которые выполняются только коллективно, являются исключениями. Если поблизости от места работы есть мечеть, то за время, потраченное на совершение этих двух видов намаза, из зарплаты работника не должно производиться никаких вычетов, поскольку это не требует больших затрат времени. С другой стороны, дежурные врачи, медсестры, сотрудники охраны, находящиеся на дежурстве, сторожа и представители других подобных профессий имеют уважительную причину и вместо пятничного намаза в мечети совершают полуденный намаз на рабочем месте.

Работникам должно предоставляться право на отправление естественных надобностей и на отдых. Это является необходимым условием для повышения производительности труда. Если условия отдыха указаны в трудовом соглашении, то необходимо следовать им, если не указаны – то наиболее правильным будет следовать общепринятым правилам.

К. ОКОНЧАНИЕ ДЕЙСТВИЯ ТРУДОВОГО ДОГОВОРА

1. Окончание срока действия трудового договора:

Если трудовой договор заключен на определенный срок – день, неделю, месяц, год, или на выполнение определенного вида рабо-

ты, то с завершением срока или с окончанием работ стороны становятся свободными от обязательств. Работодатель использовал труд работника, а работник, в свою очередь, получил причитающуюся ему по праву плату. По этому вопросу нет никаких разногласий. Однако иногда могут возникнуть причины, делающие необходимым продление срока действия трудового договора. Например, капитан корабля, нанятый на десять дней, не может оставить свою работу по истечении этого срока, если судно еще не прибыло в порт, поэтому его трудовой договор считается продленным до тех пор, пока судно не зайдет в порт.³⁹⁶

2. Прекращение действия трудового договора по обоюдному согласию сторон:

Стороны могут по обоюдному согласию расторгнуть договор до истечения его срока действия или до завершения работ. Эта процедура носит название «икаля». Как эта процедура разрешена в акте продажи, так же она дозволена и в трудовом договоре, поскольку трудовой договор представляет собой акт продажи труда за определенную плату. Термин «икаля», означающий расторжение акта продажи по обоюдному согласию сторон, включает в себя и трудовой договор.

Вполне естественно, что человек, заключивший какой-либо договор, обладает полномочиями в том, чтобы расторгнуть его. Однако расторжение финансовых актов должно происходить по обоюдному согласию сторон, либо при возникновении у одной из сторон серьезных уважительных причин.

3. Расторжение трудового договора по уважительной причине:

В случае появления уважительной причины, требующей нарушения трудового договора, у той стороны, у которой возникли эти уважительные причины, появляется право расторжения акта. Например,

³⁹⁶ аль-Фатава аль-Хиндиййа, IV, 416; аш-Ширази, аль-Мухаззаб, I, 403, 404; аль-Мавсуату'ль-Фикхиййа, I, 271.

если работодатель обанкротится, или будет вынужден сменить профиль компании, или выполняемые по договору работы станут не на пользу, а во вред работодателю, то в этих случаях необходимо согласиться с правом этой стороны на расторжение трудового договора. Например, если человек заключит договор о сносе старого здания, чтобы на его месте построить новое, или об удалении больного зуба, то в том случае, если на строительство нового дома не будет дано разрешение, а зуб перестанет болеть, рабочий не сможет снести дом, а зубной врач не сможет удалить зуб лишь на основании трудового договора. Однако если акт будет расторгнут после того, как рабочий уже отработает некоторое время, то должен получить плату за отработанное время.

4. Завершение действия трудового договора по решению суда:

В случае возникновения до начала выполнения работ у одной из сторон явных уважительных причин, трудовой договор может быть расторгнут этой стороной без судебного вмешательства. Однако если эта уважительная причина будет скрытой, то потребуются судебное решение. В этом случае решение о том, является ли данная уважительная причина поводом для расторжения трудового договора или нет, принадлежит судье. Например, слова человека о том, что он погружен в долги, с которыми не в состоянии расплатиться, могут быть правдой, а могут быть сказаны для того, чтобы обмануть рабочих. Истинное положение дел будет выявлено исламским судьей. Если между сторонами возникнут разногласия, касающиеся уважительной причины, то в этом случае проблему также решает судья.

Л. ПРАВА РАБОТОДАТЕЛЯ

1. Работник должен выполнять свою работу непосредственно сам:

Как уже упоминалось ранее, согласно исламскому праву, все работники делятся на частных и работающих по совместительству. Таким об-

разом, если выполнение работы поручено ремесленнику или представителю свободной профессии, то они должны следовать договору.

Однако если в трудовом договоре отдельно не оговорено, то выполнение работы может быть поручено другим исполнителям. В этом случае не имеет значения, выполнит ли работник порученную ему работу сам, или ее выполнит его подмастерье, в любом случае он обретает право получения платы за труд.

2. Работник должен хорошо выполнять свою работу:

Работник по мере своих возможностей должен качественно и хорошо выполнять свою работу, так как его поступки контролируются положениями ислама и обществом. Осознание работником-мусульманином того, что он постоянно находится под божественным наблюдением, является важным фактором повышения производительности труда. Поскольку недобросовестное отношение к работе и некачественное ее выполнение влияют на оплату и влекут ответственность в вечной жизни, то работник-мусульманин всегда контролирует себя.

Аллах Всевышний говорит в Коране: **«О те, которые уверовали! Не предавайте Аллаха и посланника и не покушайтесь сознательно на то, что вверено вам».**³⁹⁷

Работа, выполнение которой взял на себя работник, является для него аманатом (ответственностью), поэтому ее необходимо выполнить наилучшим образом, без недостатков. Сообщается, что Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) сказал: *«Совершающий хитрость — не из нас».*³⁹⁸

3. Рабочие и служащие должны непрерывно работать на протяжении рабочего дня:

Трудовой договор заключается с работником либо на определенный срок, либо на выполнение определенной работы. Если договор заключен

397 аль-Анфаль 8/27.

398 Муслим, Иман 164; Абу Дауд, Буййу 50.

на выполнение определенной работы без указания сроков, то в этом случае необходимо выполнить и сдать работу в приемлемые сроки. Если в результате безответственности работника выполнение работ затянется, и работодатель понесет из-за этого убытки, то их возмещение возлагается на работника. Ремесленники и представители свободных профессий, считающиеся работниками по совместительству, могут брать работу без указания срока.

Если трудовой договор заключен с работником на определенный срок, например, день, неделя, месяц, год, то он обязан находиться на рабочем месте в течение всего трудового дня и выполнять свою работу. Однако если работнику не будет дана работа в то время, как он будет готов к ее выполнению, то никаких вычетов из его зарплаты производиться не должно. При наличии работы работник не имеет права затягивать или откладывать ее, так как работодатель обладает правом на его труд в течение всего рабочего времени. Передача работником своих обязанностей другому лицу без разрешения работодателя запрещена. Право на отдых, прием пищи и совершение религиозных поклонений в течение рабочего дня используется в соответствии с трудовым договором и общими правилами.

Необходимость следования условиям трудового соглашения подтверждена каноническими текстами. В Коране говорится: **«О те, которые уверовали! Повинуйтесь Аллаху, повинуйтесь посланнику и обладающим влиянием среди вас»**.³⁹⁹ **«О те, которые уверовали! Будьте верны обязательствам»**.⁴⁰⁰

Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) сказал: *«Мусульмане следуют условиям, установленным между ними»*.⁴⁰¹

Однако следует отметить, что в трудовом договоре не должно быть пунктов, запрещенных исламом, например, убийство человека, нанесение ран, посягательство на честь и имущество других.

399 ан-Ниса 4/59.

400 аль-Маида 5/1.

401 Бухари, Иджара 14; Акдиййа 12.

4. Рабочие и служащие должны помнить, что их рабочие инструменты, принадлежащие работодателю или государству, являются для них «аманатом»:

К используемым работниками машинам, станкам, инструментам, сырью и произведенным товарам применимы правовые решения, связанные с передачей имущества на хранение. Также находящаяся в распоряжении служащих государственная недвижимость, инвентарь, транспортные средства и прочее государственное имущество, имущество государственных фондов, а также имущество и средства вакфов, являются ответственностью (аманатом).



Часть восьмая

**ВЗАИМООТНОШЕНИЯ АРЕНДАТОРА И
АРЕНДОДАТЕЛЯ С ТОЧКИ ЗРЕНИЯ ИСЛАМА**

- СОВОКУПНОСТЬ СОСТАВНЫХ ЧАСТЕЙ АКТА АРЕНДЫ И ДОКАЗАТЕЛЬСТВА
- УСЛОВИЯ АКТА АРЕНДЫ

I – СОВОКУПНОСТЬ СОСТАВНЫХ ЧАСТЕЙ АКТА АРЕНДЫ И ДОКАЗАТЕЛЬСТВА

A. ТЕРМИН «ИДЖАРА» И ЕГО ЗНАЧЕНИЕ

Термин «иджара» в переводе с арабского языка означает: «сдача в аренду», «продажа права извлечения пользы из чего-либо», «заключение договора аренды с целью временного использования за определенную плату того, что является дозволенным». Однокоренными словами являются «истиджар» (арендовать), а также «мустаджир» (арендатор).

Предметом акта аренды является «извлечение пользы», которое можно подразделить на два вида:

1. Договор аренды, заключенный с целью извлечения пользы из какого-либо движимого или недвижимого имущества. Например, аренда производственного помещения, квартиры, земельного участка, транспортного средства или животного.

2. Сдача в аренду своего труда другому лицу. Это называется «трудовым договором» или «договором о предоставлении услуг». Например, прием на работу рабочих и служащих за заработную плату или заказ ремесленнику на выполнение какой-либо работы за плату. Поскольку вопросы, связанные с трудовым договором были изложены в предыдущем разделе, то здесь мы остановимся на той стороне «иджара», которая связана с арендой движимого и недвижимого имущества. Для обозначения этого акта мы будем использовать понятие «акт аренды» или «договор аренды».

Договор аренды дает лишь право извлечения пользы из какого-либо имущества. В связи с этим, вещи, извлечение пользы из которых возможно только путем их потребления, не подходят для договора аренды.

Например, золото, серебро, деньги, валюта, продукты питания и напитки, извлечение пользы из которых невозможно без их расходования, не могут быть предметом договора аренды. При аренде предметом договора является не само имущество, а извлечение пользы из него. Этот принцип можно выразить следующим образом: все то, извлечение пользы из которого возможно и разрешено, и при этом его материальная суть сохраняется, может быть предметом договора аренды. Все то, извлечение пользы из которого возможно только путем его потребления, не подходит для договора аренды.

Согласно мнению ханафитского мазхаба, договор аренды – это договор, заключенный на основании извлечения пользы за определенную плату.⁴⁰² Согласно маликитскому и ханбалитскому мазхабам, договор аренды – это передача во временную собственность за определенную плату дозволенной пользы чего-либо.⁴⁰³

Б. ДОКАЗАТЕЛЬСТВА ЗАКОННОСТИ АКТА АРЕНДЫ

Дозволенность акта аренды опирается на доказательства из Книги Аллаха, Сунны и иджмы. Аллах Всевышний сказал: **«Если они (разведенные женщины) кормят грудью (вашего ребенка) для вас, то платите им вознаграждение и советуйтесь между собой по-хорошему»**.⁴⁰⁴

Упоминание в Коране о пророке Шуайбе, заключившим с пророком Мусой (*aleyхумассалям*) трудовое соглашение сроком на восемь или десять лет, также указывает на дозволенность извлечения пользы одним человеком из труда другого за установленную плату.⁴⁰⁵

Передано от Саида бин аль-Мусаййаба, что Сад бин Абу Ваккас сказал: *«Мы брали в аренду какой-либо земельный участок взамен той его части, которая давала хороший урожай. Посланник Аллаха (салляллаху*

402 аль-Касани, Бадаийу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, IV, 174; Ибн Хуммам, Фатхуль-Кадир, VII, 145.

403 Ибн Кудама, аль-Мугни, V, 398; аз-Зухайли, аль-Фикхуль-Ислами ва Адиллятуху, IV, 732, 733.

404 ат-Таяж 65/6.

405 аль-Касас 28/ 25-27.

алейхи ва саллям) запретил нам это и приказал брать аренду взамен серебряных или золотых денег». ⁴⁰⁶ Очень многие сподвижники сдавали в аренду принадлежащие им земельные участки.

Сподвижники были единодушны в вопросе дозволенности акта аренды, поскольку люди нуждаются в подобных сделках. Как разрешена продажа вещи, также разрешена ее сдача в аренду с целью извлечения пользы. ⁴⁰⁷

Обязательными составляющими (рукн) акта аренды являются «предложение» и «согласие». Большинство муджтахидов добавляют к этому такие условия, как наличие сторон, оплата и извлечение пользы.

В. УСЛОВИЯ АКТА АРЕНДЫ

Также как акт продажи, акт аренды имеет четыре условия – это возникновение (**иникад**), вступление в силу (**нефаз**), правильность и необходимость.

1. Условия возникновения (иникад):

Эти условия делятся на три части, которые связаны со сторонами, участвующими в акте, с самим актом или местом акта.

Участникам акта аренды достаточно быть способными к различению. В общем, каждый ребенок, достигший семилетнего возраста, начинает отличать хорошее от плохого, а также то, что является полезным, а что – вредным. Таким образом, акт аренды заключенный детьми, не достигшими этого возраста, или душевно больными не будет являться действительным. Договор аренды, заключенный ребенком старше семи лет, но не достигшим совершеннолетия, будет действительным только при разрешении опекуна, так как ребенок-мумаййиз, в силу незрелости, может распорядиться своим имуществом как на пользу, так и во вред себе. К таким операциям относятся купля-продажа, аренда и ипотека.

⁴⁰⁶ Бухари, Харс 19; Абу Дауд, Бюйу 30; Муслим, Бюйу 99, 117; Насаи, Айман 45.

⁴⁰⁷ ас-Сарахси, аль-Мабсут, XV, 74; аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, IV, 173; Ибн Хуммам, Фатхуль-Кадир, VII, 147.

По мнению последователей мазхабов имамов Шафии и Хан-баля, человек, совершающий подобные акты, должен быть умственно полноценным и совершеннолетним.⁴⁰⁸

2. Условия вступления в действие (нефаз):

Для того чтобы договор аренды вступил в силу, необходимо чтобы арендодатель был владельцем имущества или его уполномоченным представителем. На этом основании, договор аренды, заключенный неправомочным лицом, может вступить в силу при условии, если за ним последует разрешении владельца.

Акт аренды возникает при обоюдном согласии сторон. Извлечение пользы, являющееся предметом договора, должно быть определено в той мере, чтобы не допустить разногласий. Это осуществляется определением места извлечения пользы, предмета и срока. Например, аренда определенной комнаты квартиры для использования в качестве места проживания сроком на три года и за определенную стоимость в месяц.

3. Условия правильности:

Для того, чтобы акт аренды стал разрешенным, должны быть соблюдены следующие условия:

а) **Согласие сторон:** как в торговле, так и при договоре аренды наличие согласия сторон является необходимым. Доказательством является этот аят: **«О те, которые уверовали! Не пожирайте своего имущества между собой незаконно, а только путем торговли по обоюдному вашему согласию»**.⁴⁰⁹ Поскольку аренда является актом обмена, то в ней также присутствует элемент торговли.

б) **Предмет акта:** извлечение пользы, будучи предметом акта, должно быть определено в той мере, чтобы не допустить разногласий. Если предмет договора не будет определен настолько, чтобы

408 Ибн Кудам, аль-Мугни, V, 398.

409 ан-Ниса 4/29.

это не вызвало разногласий, то акт аренды будет недействительным. Определение предмета договора осуществляется путем определения места извлечения пользы.

4. Определение сроков аренды:

При аренде дома, квартиры, магазина, земельного участка и им подобных мест необходимо определить сроки аренды. Если срок не будет определен, то размер извлекаемой пользы, являющейся предметом договора, также будет не определен.

По мнению большинства муджтахидов, аренда будет действительна, независимо от срока, будь он долгим или коротким. Максимальный срок аренды не ограничен, в связи с этим, договор аренды может быть заключен на максимальный срок существования имущества. Однако имущество вакфов является исключением. Согласно предпочтительному мнению, аренда этого имущества на длительный срок не разрешается, так как при длительном сроке аренды арендатор может предъявить притязания на владение этим имуществом. Этот срок для недвижимого имущества составляет три года, для движимого – один год. При аренде имущества, принадлежащего сироте, используется тот же принцип.⁴¹⁰

Если в договоре аренды, заключенном на месяц или год, не установлена дата начала аренды, то ею считается начало следующего месяца.

Если договор аренды был заключен в начале месяца, то расчет за аренду производится за текущий месяц, а если договор не был заключен в начале месяца, то расчет проводится на «конкретное число месяца», взяв за расчетное время месяц длительностью 30 дней.

По другому риваяту от Абу Ханифы, а также по мнению имама Мухаммада и имама Шафии, если кто-то арендует дом в середине месяца сроком на год, часть первого месяца рассчитывает «по дням». Следующие одиннадцать месяцев проживания он оплачивает помесячно, а последний месяц проживания оплачивает «по дням», в дополнении к дням первого месяца.⁴¹¹

410 Ибн Хуммам, Фатхуль-Кадир, VII, 150; аль-Майдани, аль-Любаб, II, 88.

411 ас-Сарахси, аль-Мабсут, XV, 132; аль-Касани, Бадаийу Санайи фи Тартиби аш-

5. Определение формы использования арендуемого места:

Если при сдаче в аренду дома, квартиры, магазина, склада и прочего недвижимого имущества, а также движимого имущества, например транспортного средства, не будет оговорено, в каких целях будет использовано это имущество, акт аренды будет действительным. Однако при договоре аренды, в котором не определена цель использования имущества, исходят из установившихся традиций той местности. Арендатор может использовать арендованное имущество единолично или вместе с кем-то, сдать в субаренду, бесплатно предоставить кому-либо во временное пользование, хранить там вещи и т.д. Но при этом в результате его использования не должно быть причинено вреда зданию или оказано воздействия, способного вызвать ослабление его конструкций. Например, арендатор не может заниматься кузнечным, кожевенным, мукомольным производством в не предназначенных для этого помещениях и не может пересдать в аренду тем, кто занимается этими видами деятельности.

В связи с тем, что формы использования земельных участков различны, и некоторые из них могут нанести вред земле, то в договоре аренды должны быть закреплены условия, которые определены в Меджелле (своде законов гражданского кодекса Османской Империи на основе исламского права) таким образом: «При аренде земельного участка необходимо: а) определить срок, б) установить цели использования, в) в случае проведения сельскохозяйственных работ определить вид засеваемой продукции, г) или предоставить арендатору свободу в выборе засеваемой продукции».

При аренде транспортных средств или животных необходимо определить в договоре вид груза, его количество, срок аренды или протяженность пути.

По мнению Абу Ханифы, если срок аренды и протяженность пути будут поставлены в качестве условия одновременно, то акт аренды будет недействительным, так как каждый из них может быть предметом договора об аренде. В договоре, предметом которого является срок, речь будет идти о «частном работнике», а в договоре, предметом которого яв-

Шераи, VII, 178; Ибн Хуммам, Фатхуль-Кадир, VII, 178; аз-Зайлаи, Табйинуль-Хакаи, V, 123; Ибн Абидин, Раддуль-Мухтар, V, 35.

ляется работа, речь идет о «работнике по совместительству». Правовые заключения в отношении них различны.

Согласно мнению Абу Юсуфа и имама Мухаммада, срок аренды и протяженность пути могут быть поставлены в качестве условия одновременно. По их мнению, настоящим предметом договора является «работа по перевозке». Установление срока в качестве условия нужно для ускорения работы.⁴¹²

6. Возможность действительной передачи имущества, являющегося предметом договора аренды, и возможность передачи по шарияту:

Чтобы арендатор смог полностью извлечь пользу из арендуемого места, должна произойти передача ему этого места. Аренда места, передача которого невозможна, является запрещенной. Сдача в аренду совместного имущества одним из партнеров, по мнению Абу Ханифы, Зуфара и ханбалитов, является запрещенной. Например, жилец квартиры, владеющий $\frac{1}{4}$ ее частью, сдаст ее в аренду другому лицу, то осуществление этого акта будет невозможным. Однако если один пайщик сдаст свою долю в аренду другому пайщику, это будет возможным и разрешенным, так как пайщик, будучи владельцем одной части имущества, становится арендатором другой его части.⁴¹³

Согласно мнению Абу Юсуфа, имама Мухаммада и большинства муджтахидов, сдача в аренду недвижимого имущества, находящегося в совместном владении, партнеру или другому лицу разрешена. Передача этого места арендатору происходит через освобождение его от совместного товара или раздел прибыли. Кроме того, разрешена продажа этой доли. В сущности, акт аренды является одним из видов продажи.⁴¹⁴

412 аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, IV, 184; аз-Зухайли, аль-Фикхуль-Ислами ва Адиллятуху, IV, 740.

413 аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, IV, 187; Ибн Хуммам, Фатхуль-Кадир, VII, 180; аз-Зайлаи, Табйинуль-Хакаи, V, 125; Ибн Абидин, Раддуль-Мухтар, V, 32.

414 Ибн Рушд, Бидайатуль-Муджтахид, II, 255.

По мнению ханафитов, шафиитов и ханбалитов, спаривание животных за плату, аренда обученной собаки или сокола для охоты не разрешается. Доказательством этого является следующий хадис: *«Пророк (салляллаху алейхи ва саллям) запретил аренду животного для спаривания с другим животным, то есть, запретил получение платы за это спаривание»*.⁴¹⁵

По мнению имама Малика, в данной ситуации животное арендуется на определенный срок, и, как другие источники извлечения пользы, тоже является разрешенным.⁴¹⁶

7. Извлечение пользы из арендованного предмета должно быть дозволенным по шариату:

В исламском государстве аренда **зымми** (гражданином, исповедующим христианство или иудаизм) недвижимого имущества у мусульманина с целью основания церкви, продажи спиртного, открытия трактира или заведения для азартных игр запрещено, так как данная аренда осуществляется для неповиновения (совершения греха) Аллаху Всевышнему. Это является мнением большинства муджтахидов. Согласно мнению Абу Ханифы, немусульмане могут арендовать место у мусульманина с целью открытия церкви. Во времена Абу Ханифы в Ираке жили огнепоклонники, и открытие ими церкви не вредило авторитету мусульман.⁴¹⁷

Аренда дома, магазина, производственного помещения, транспортного средства и животного является разрешенной, поскольку дозволена шариатом.

Нанимать человека для того, что исходит от неповиновения Аллаху Всевышнему, запрещено. Запрещено нанимать мужчин или женщин для игр и развлечений, являющихся запретными (харам), для убийства, похищения, избиения людей и совершения прочих действий, являющихся произволом и насилием, так как это не является извлечением пользы, разрешенным шариатом.⁴¹⁸

415 Бухари, Иджара 21; Абу Дауд, Бюйу 40; Тирмизи, Бюйу 45.

416 Ибн Рушд, Бидайатуль-Муджтахид, II, 322.

417 ас-Сарахси, аль-Мабсут, XVI, 38; аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, IV, 176; Ибн Кудам, аль-Мугни, V, 503.

418 аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, IV, 189; аз-Зухайли, аль-

Г. УСЛОВИЯ, СВЯЗАННЫЕ СО СТОИМОСТЬЮ АРЕНДЫ

1. Свойства стоимости аренды:

Стоимость акта аренды идентична стоимости акта продажи. Поэтому платежные средства, используемые в качестве оплаты в актах продажи, могут использоваться и для оплаты в актах аренды. Сюда относятся наличные деньги, золото, серебро, пшеница, ячмень и другое, продаваемое мерой или на вес и носящее название «**мислият**».

С другой стороны, средство оплаты аренды не должно относиться к тому же виду, что и арендуемое имущество. Например, за проживание в каком-либо доме предоставить для проживания свой дом, предоставить услугу за такую же услугу, произвести посев и жатву в качестве оплаты за посев и жатву.⁴¹⁹

По мнению Абу Ханифы, если оплата аренды производится в форме, сопряженной с трудностями и дополнительными расходами, то в этом случае необходимо определить место оплаты. По мнению Абу Юсуфа и имама Мухаммада, если место оплаты не было обговорено, то им считается место заключения договора.⁴²⁰

Также оплата не должна производиться частью того, что является предметом договора. В связи с этим, забой мясником животного в обмен на его шкуру или обмолот пшеницы мельником в обмен на часть этой пшеницы или отруби является запрещенным, поскольку заранее не известно качество этой кожи, а также состояние пшеницы, используемой в качестве оплаты. Известно, что Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) *«запретил получение платы за спаривание животных, а также получение мельником оплаты за помол продукцией того же вида, что перемолотая им»*.⁴²¹

Фикхуль-Ислами ва Адиллятуху, IV, 744.

419 аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, IV, 194.

420 аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, IV, 193; Ибн Хуммам, Фатхуль-Кадир, VII, 148, 187; ас-Сарахси, аль-Мабсут, XV, 113.

421 Бухари, Иджара 21; Абу Дауд, Буйу 40; аз-Зухайли, аль-Фикхуль-Ислами ва Адиллятуху, IV, 750.

Согласно мнению маликитов, данная аренда является дозволенной, так как она заключена на определенный срок или в обмен на определенное количество продуктов питания. Запрет, связанный с мельником, они истолковывают как «помол, взамен пшеницы или других зерновых, переданных в неопределенной таре».⁴²²

2. Разрешен ли задаток?

Сегодня можно встретиться с таким явлением, как выплата новым арендатором денег прежнему арендатору за освобождение магазина или его отказ от аренды, а также получение владельцем вознаграждения за выгодность места и положения его магазина. Каковы установления, с точки зрения ислама, в отношении этой суммы⁴²³?

Допускается получение арендатором вознаграждения за передачу права извлечения пользы из арендуемого им недвижимого имущества третьему лицу. Например, если срок аренды десять лет, и по прошествии пяти лет арендатор сдаст магазин в субаренду, то, поскольку за ним сохраняется право аренды еще на пять лет, он может получить вознаграждение в обмен на это право. Однако при сдаче владельцу пустого магазина с окончанием срока аренды, бывший арендатор не имеет права получения стоимости аренды с нового арендатора.

С другой стороны, если арендатор вложил средства в магазин, установил оборудование, то допустимо и разрешено получение им компенсации за затраченные средства с владельца магазина или субарендатора после обсуждения стоимости затрат.

По решению, принятому ханафитским мазхабом, получение платы за такое абстрактное право, как право преимущественной покупки, является запрещенным. Также запрещена продажа этого права. Однако многие из ханафитских ученых вынесли фетву о допустимости отказа от

422 Ибн Рушд, Бидайатуль-Муджтахид, II, 222.

423 Аренда зависит от площади помещения и имеющегося в нем оборудования – эта цена примерно одинакова. Но если помещение, например, под кафе, стоит в людном месте, то принесет гораздо больше прибыли, поэтому хозяин и предыдущий арендатор могут потребовать «взнос за престижность» дополнительно к стоимости аренды. Эта сумма может быть зачислена в счет оплаты аренды следующего месяца (прим. редактора).

обязанностей имама, хатыба или муадзина в обмен на имущество. Эта фетва принята в связи с необходимостью, принятие этого в обществе как традиции и «кыясом», выведенным по аналогии с тем, как женщина загорает в середине дня.⁴²⁴

С другой стороны, ученые маликитского мазхаба последующих поколений (мутааххирун), исходя из существующих обычаев и традиций, высказались о допустимости освобождения арендуемого помещения за выкуп. Мухаммад Байрам из Туниса сказал: «Освобождение магазина очень похоже на партнерство в посадке деревьев. Однако освобождение (магазина), будучи связанным с извлечением пользы, не предоставляет права сухого владения».⁴²⁵

Шафииты сделали «кыяс» на основании дозволенности отказа от обязанностей за определенную плату.⁴²⁶

Подводя итог, можно сказать, что дозволенность платы, взимаемой за освобождение арендуемого помещения, зависит от таких обстоятельств, как согласие владельца имущества и освобождение арендуемого помещения до окончания срока аренды.

Д. СИТУАЦИИ, ПРИ КОТОРЫХ ДОГОВОР АРЕНДЫ МОЖЕТ БЫТЬ РАСТОРГНУТ

Договор аренды является обязательством для сторон. Он может быть расторгнут до окончания срока действия только по уважительной причине. В Коране говорится: **«О те, которые уверовали! Будьте верны обязательствам»**.⁴²⁷ Поскольку расторжение акта противоречит данному аяту, оно будет дозволенным только при наличии уважительной причины.

Причины расторжения акта аренды:

424 Ибн Абидин, Раддуль-Мухтар, IV, 15; аз-Зухайли, аль-Фикхуль-Ислами ва Адилл - туху, IV, 751.

425 аз-Зухайли, аль-Фикхуль-Ислами ва Адиллятуху, IV, 752; аль-Фурук, I, 187.

426 аль-Буджеймири, Хашийа аля'ш-Шархиль-Хатиб аль-Икна фи Халли Алфазы Абу Шуджа, III, 3.

427 аль-Маида 5/1.

1. Появление дефекта, мешающего извлечению пользы из арендованного имущества:

Если разрушится арендованный дом, иссякнет источник, подающий воду на мельничное колесо или предназначенный для полива земельного участка, то у арендатора появится право расторгнуть договор аренды. Однако если дефект возникнет только в какой-то части арендуемого места, то арендатор будет обладать правом выбора продолжать договор аренды с полной стоимостью и расторгнуть его. Например, обрушение крыши дома или одной из стен. В этой ситуации, если владелец дома не произведет ремонт или не предоставит для этого полномочий арендатору, то арендатор вправе расторгнуть договор, так это является дефектом предмета договора.⁴²⁸

2. Появление причин, требующих расторжения договора:

Уважительная причина для расторжения договора аренды может возникнуть у арендатора, например, банкротство, переход от одного вида деятельности к другому, допустим, от какого-либо ремесла – к сельскому хозяйству, или от сельского хозяйства – к торговле, или от одного ремесла – к другому. Если некто, арендовавший на обувном рынке магазин сроком на пять лет, через два года захочет заняться другим видом торговли, то ему придется уйти с этого рынка, поэтому через два года у него появится право расторжения договора аренды.

Уважительная причина для расторжения договора аренды может возникнуть у арендодателя, например, в случае отсутствия иной возможности расплатиться с долгами, кроме как продать сданную в аренду недвижимость.

Уважительная причина может возникнуть и в арендуемом имуществе. Например, некто, арендовавший в какой-либо деревне водяную мельницу сроком на десять лет, если вдруг все население деревни переселится в другое место, будет вынужден закрыть мельницу. В этом случае договор аренды может быть расторгнут, так как пропадает возможность выполнения договора.

428 аль-Касани, Бадаийу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, IV, 196.

Однако если до расторжения договора аренды упомянутые причины исчезнут, то стороны не будут обладать правом расторжения договора.

Е. ПРАВОВЫЕ ПОСЛЕДСТВИЯ ДОГОВОРА АРЕНДЫ

Действительным решением в результате договора аренды является получение арендатором права «извлечения пользы», а арендодателем – права «получения платы за аренду». Акт аренды характеризуется как продажа извлечения пользы.⁴²⁹

Если договор аренды будет нарушен по причине отсутствия указания сроков или стоимости аренды, то, если арендатор воспользовался арендованным имуществом, он должен заплатить рыночную стоимость аренды (аджри мисль). Если в договоре аренды оговорена стоимость, то плата не должна превосходить ее. То есть, если в нарушенном договоре аренды имеется оговоренная стоимость, то, сопоставив ее с рыночной, арендатор должен выплатить ту, которая меньше. Но если договор был нарушен из-за того, что не была указана стоимость аренды, то в этом случае необходимо выплатить рыночную стоимость.⁴³⁰

По мнению Зуфара и имама Шафии, в нарушенном договоре аренды необходимо полностью выплатить «аджри мисль», несмотря на ее размер.

Ж. ОКОНЧАНИЕ ДЕЙСТВИЯ ДОГОВОРА АРЕНДЫ

Следующие ситуации приводят к окончанию договора аренды:

1. Окончание срока аренды:

Мусульманские факихи единодушны во мнении, что вместе с окончанием срока аренды заканчивается и действие договора аренды, так как условия, указанные в договоре аренды, не противоречащие исламу, яв-

429 аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, IV, 201.

430 аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, IV, 195, 218; Ибн Хуммам, Фатхуль-Кадир, VII, 174; Ибн Абидин, Раддуль-Мухтар, V, 31.

ляются обязывающими для сторон. Однако, если стороны не расторгнут договора после окончания его срока, то аренда считается продленной на прежних условиях. Если при заключении договора поставлено условие об извещении стороной, желающей расторгнуть договор, о своем желании за один или два месяца до окончания срока действия договора или до конца года (если договор аренды ежегодно обновлялся), а также если подобное условие стало обычной практикой, то стороны должны соблюдать его. Ислам является религией, повелевающей справедливость, то есть, религией, желающей уравновесить взаимную выгоду, не ущемляя прав ни владельца недвижимости, ни арендатора.

С другой стороны, в случае окончания срока аренды, особенно при аренде земельного участка, если не собран урожай зерновых или фруктов, арендатор, заплатив за аренду земли по рыночной стоимости, продлевает срок аренды до окончания сбора урожая.⁴³¹

2. Смерть арендатора или арендодателя:

По мнению ханафитов, со смертью одной из сторон действие договора прекращается. В связи с этим, у наследников появляется право освободиться от арендатора. Но если арендатор имеет желание продлить аренду, то может договориться с наследниками. Со смертью человека все его имущество и права переходят к наследникам. Что же касается извлечения пользы из акта аренды, то, так как оно происходит постепенно, то в момент смерти арендодателя считается несуществующим. Поэтому наследникам следует заключить договор аренды заново.

Смерть доверенного лица, заключившего договор аренды, никак не влияет на договор, так как договор заключен на имя лица, выдавшего доверенность.

По мнению шафиитов, маликитов и ханбалитов, со смертью одной из сторон действие договора не заканчивается. Поскольку

431 аль-Касани, Бадаийу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, IV, 196, 223; аз-Зухайли, аль-Фиххуль-Ислами ва Адиллятуху, IV, 782.

акт аренды, также как и акт продажи, связан со стоимостью, то является обязывающим для сторон.⁴³²

3. Расторжение договора при обоюдном согласии:

Поскольку акт аренды связан со стоимостью, то его расторжение, также как и расторжение акта продажи, возможно в любое время.

4. Разрушение арендованного имущества:

В случае если арендованный дом, магазин, офисное здание, фабрика и т.п., в результате пожара, наводнения, землетрясения и иных стихийных бедствий пришли в состояние, при котором извлечение пользы является невозможным, то договор аренды прекращает свое действие. Извлечение выгоды, являющееся предметом договора, в этой ситуации становится невозможным.

С другой стороны, транспортный договор с целью путешествия или перемещения грузов является обязательством для лица или фирмы перевозчика. Поэтому в случае аварии или поломки транспортного средства перевозчик обязан довести начатое дело до конца, арендовав при необходимости другое транспортное средство, так как договор перевозки не был заключен на какое-то определенное транспортное средство. По этому вопросу существует единогласное мнение.

По мнению имама Мухаммада, даже если арендованное здание полностью разрушится, сам по себе договор аренды не прекращает действия, так как арендатор может извлечь пользу из места, на котором стояло здание. С другой стороны, отремонтировав разрушенное здание, можно продолжить его использование. Однако Ибн Абин (д.с. 1252/1836) сказал: «Если арендованное помещение будет разрушено, оплата аренды спадает, однако пока арендатор не расторгнет договор, его действие не будет прекращено. В этом случае арендатор может расторгнуть договор даже при отсутствии арендодателя». У ханафитов наиболее правильным считается это мнение.⁴³³

432 Ибн Рушд, Бидайатуль-Муджтахид, II, 227; Ибн Кудама, аль-Мугни, IV, 456.

433 аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, IV, 196, 223; Ибн Ху - мам, Фатхуль-Кадир, VII, 220; Ибн Абин, Раддуль-Мухтар, V, 30; Ибн Рушд,

В наши дни при сносе домов, магазинов и иных зданий, которые прежде были арендованы, и строительстве на их месте новых зданий, следует учитывать, что для прежних арендаторов эти места, к которым они привыкли и обрели здесь круг общения и торговлю, имеют особую важность. Таким образом, для таких арендаторов предусмотрено право преимущественной аренды во вновь построенных зданиях.

3. РАСХОДЫ ПО РЕМОНТУ И ОБСЛУЖИВАНИЮ АРЕНДОВАННОГО ИМУЩЕСТВА

Ремонт и обслуживание сдаваемого в аренду имущества, поддерживающего его в состоянии, позволяющем извлечь из него выгоду, является обязанностью арендодателя. Среди этих обязанностей можно перечислить штукатурку стен, установку окон и дверей, подключение электричества и воды, а также ремонт мест обрушения. Арендатор не обязан выполнять эти работы, так как ремонт и исправление какого-либо имущества является заботой его владельца. Однако владелец не может быть принужден к этому, и тогда у арендатора появится право расторгнуть договор аренды, так как подобные дефекты считаются недостатком, касающимся договора.

С другой стороны, по окончании срока аренды арендатор обязан привести в порядок арендуемое помещение, так как текущее состояние возникло в результате его эксплуатации. На основании «кыяса», очистка таких мест, как выгребная яма, должны производиться арендатором, но ханафиты, на основании принципа «истихсан» и, принимая во внимание сложившиеся традиции той области, предпочли мнение, что очистку подобных мест, находящихся под землей, производит владелец дома.

Если арендатор произведет упомянутые работы по ремонту и обслуживанию, это будет считаться пожертвованием, так как он произвел ремонт имущества, принадлежащего другому человеку, несмотря на то, что никто не требовал от него этого и, не обладая для этого полномочиями. Если арендатор провел эти работы по просьбе владельца дома или его доверенного, то в этом случае расходы оплачиваются владельцем дома.⁴³⁴

Бидайатуль-Муджтахид, II, 228; Ибн Кудам, аль-Мугни, V, 415, 421, 434; аз-Зухайли, аль-Фикхуль-Ислами ва Адиллятуху, IV, 782.

434 аль-Касани, Бадаийу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, IV, 208.



Часть девятая



ВСПОМОГАТЕЛЬНЫЕ ОПЕРАЦИИ В ТОРГОВЛЕ И ИХ ОСНОВЫ

- ПОРУЧИТЕЛЬСТВО (КЕФАЛЕТ)
 - ЗАЛОГ (РАХН) И ИПОТЕКА
 - ДАРЕНИЕ
 - АМАНА (ПЕРЕДАЧА ИМУЩЕСТВА НА ХРАНЕНИЕ)
 - ВАКАЛЯТ (ДОВЕРЕНИЕ)
 - ХАДЖР (ЛИШЕНИЕ ИМУЩЕСТВЕННЫХ ПРАВ)
- 

I – ПОРУЧИТЕЛЬСТВО (КЕФАЛЕТ)

A. ОПРЕДЕЛЕНИЕ ПОРУЧИТЕЛЬСТВА И ЕГО ДОКАЗАТЕЛЬСТВА

Арабское слово «**кефалет**» означает принятие субъектом (поручителем) ответственности перед кредитором за то, что должник (порученный) исполнит свое обязательство по возврату долга перед этим кредитором.

Законность поручительства опирается на Коран, Сунну и иджма.

Аллах Всевышний говорит в Коране: **«Господь поручил ее (Марьям) Закарии»**.⁴³⁵ Здесь говорится о том, что Закария (*алейхиссалам*) взял на себя ответственность по опеке Марьям. **«Они сказали: «Мы потеряли чашу царя. Кто принесет ее, получит верблюжий вьюк. Я отвечаю за это»**».⁴³⁶

Сообщается, что Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) сказал: *«Поручитель – это тот, кто непосредственно сам принимает на себя взятый долг»*.⁴³⁷ Однажды Посланника Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) позвали провести намаз-джаназа. Он спросил у собравшихся, оставил ли покойный какое-либо наследство. Люди ответили, что ничего не оставил. Потом он спросил, остались ли у него долги. Услышав, что у покойного остался долг в размере двух динаров, Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) сказал: «Вы сами совершите для него намаз». Тогда один из присутствующих, Абу Катада, сказал: «О Посланник

435 Али Имран 3/37.

436 Юсуф 12/72.

437 Абу Дауд, Буюу 88; Тирмизи, Буюу 39, Васайя 5.

Аллаха, эти два динара я беру на себя». После этого Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) совершил для умершего намаз-джаназа.⁴³⁸

С другой стороны, исламские правоведы пришли к единогласному мнению относительно дозволенности поручительства. Разногласия имеются лишь по некоторым второстепенным вопросам.

По мнению Абу Ханифы и имама Мухаммада, rukn поручительства является предложение поручителя и согласие кредитора. По мнению большинства исламских правоведов, будет достаточным, если поручитель скажет: «Я являюсь поручителем», согласие же кредитора не является обязательным условием, так как Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) не высказался против того, чтобы Абу Катада стал поручителем умершего (см. вышеприведенный хадис). Что касается согласия должника, то исламские ученые единодушны в том, что оно не является необходимым.

Б. ВИДЫ ПОРУЧИТЕЛЬСТВА

Поручительство делится на два вида:

1. Общее поручительство:

Это соглашение поручительства, заключенное без уточнения формы и сроков погашения долга. В данном случае, если сумма долга должна быть выплачена сразу целиком, то поручительство сразу вступает в силу. Если же имеется отсрочка по выплате долга, то у поручителя есть время до окончания этого срока.

2. Ограниченное поручительство:

Это соглашение поручительства, ограниченное определенными сроками, например, одним месяцем или одним годом. Срок действия поручительства может совпадать со сроком выплаты долга, а также может превосходить этот срок или быть меньше него.

438 Бухари, Хавалат 3, 6; аш-Шавкани, Найлюль-Автар, V, 237.

Право взыскания долга принадлежит кредитору, поэтому он может заключить соглашение с поручителем или должником в том виде, в каком пожелает.

Если акт поручительства ограничен, например, сроком в один год, то в том случае, если должник умрет до истечения этого срока, его долг будет погашен из оставленного им имущества. Для поручителя срок будет продлен. Если до истечения этого срока умрет поручитель, то в этом случае долг будет погашаться из его имущества, а для должника срок будет продлен.

В. УСЛОВИЯ СОГЛАШЕНИЯ ПОРУЧИТЕЛЬСТВА

Эти условия делятся на три категории:

1. Условия, касающиеся поручителя:

Поручитель должен быть умственно полноценным и совершеннолетним. Поручительство душевнобольных и малолетних детей является недействительным, так как, по сути, акт поручительства является пожертвованием, совершаемым путем принятия на себя долга, принадлежащего другому лицу. Поэтому человек, не обладающий правомочием совершения пожертвования, также не может заключить соглашение поручительства.

2. Условия, касающиеся должника:

а) Поручитель, должен обладать возможностью выполнения обязательств по акту поручительства. По мнению Абу Ханифы, поручительство за человека, который умер банкротом и не оставил после себя ничего, чем можно было бы погасить долг, является недействительным, так как, в соответствии с мировой практикой, такой человек свободен от долговых обязательств. По мнению Абу Юсуфа, имама Мухаммада и большинства исламских факихов, поручительство за умершего банкрота является действительным. Доказательством этому служит вышеприведенный хадис от Абу Катады.

б) Поручитель должен быть знаком с порученным. Например, если поручитель скажет: «Я стал поручителем одного из людей», то данное поручительство будет недействительным.⁴³⁹

3. Условия, касающиеся заимодавца:

Займодавец должен быть умственно полноценным. Займодавец должен быть известен поручителю, так как, в противном случае, цель акта поручительства не будет достигнута. Займодавец должен присутствовать на месте заключения акта поручительства.⁴⁴⁰

4. Условия, связанные с предметом акта поручительства:

а) Обязательным условием является принятие поручителем предмета акта поручительства от имени должника. Предметом данного акта могут быть долг, определенное имущество, какое-либо лицо или действие.

б) Поручитель должен обладать необходимыми возможностями для выполнения обязательств по данному акту. По этой причине поручительство в наказаниях по уголовным преступлениям или в «кысасе» (возмездии) является недействительным.

в) Долг должен относиться к разряду достоверных и обязательных, Этот долг аннулируется либо путем отказа займодавца от своих прав, либо путем выплаты.⁴⁴¹

Правовые установления акта поручительства:

Если предметом заключенного акта поручительства является долг, то если поручитель был вынужден выплатить деньги по этому долгу, то он имеет право потребовать у порученного выплаты суммы погашенного им долга. Если поручителями являются два

439 аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, VI,5; Ибн Абидин, Раддуль-Мухтар, IV, 262, 278.

440 ас-Сарахси, аль-Мабсут, XX, 9; аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, VI, 6; Ибн Хуммам, Фатхуль-Кадир, V, 417.

441 аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, VI, 9; Ибн Хуммам, Фатхуль-Кадир, V, 402.

человека, то они выплачивают долг пополам. Затем оба поручителя требуют возврата выплаченных ими средств у порученного. Что же касается заимодавца, то он, по своему усмотрению, вправе требовать возврата долга у должника или у поручителя.

Г. ЗАВЕРШЕНИЕ ДЕЙСТВИЯ АКТА ПОРУЧИТЕЛЬСТВА

Поручительство, связанное с имуществом, прекращает свое действие в следующих двух случаях:

1. Выплата долга заимодавцу:

С выплатой долга заимодавцу акт поручительства прекращает свое действие, независимо от того, кем был выплачен этот долг – должником или поручителем. Точно также, если заимодавец простит этот долг должнику, то поручительство прекратит свое действие. Если после смерти заимодавца должник или поручитель станут его наследниками, то и в этом случае поручительство прекращает свое действие.

2. Добровольный отказ от права получения долга:

Если заимодавец или поручитель откажутся от права получения долга, поручительство прекратит свое действие.



II – ЗАЛОГ (РАХН) И ИПОТЕКА

А. ПОНЯТИЕ «ЗАЛОГА» И ЕГО ЗАКОННОСТЬ

В терминологии фикха слово «рахн» (залог) означает удержание какого-либо имущества, имеющего материальную ценность, с целью обеспечения возврата долга или получения своих прав.

Термин «ипотека», используемый в светском праве, имеет такое же значение. Залог недвижимого имущества, а также движимого имущества, зарегистрированного в государственном реестре, осуществляется путем внесения в реестр пометок, препятствующих переходу прав собственности. Данная залоговая операция носит название «ипотека», а заложенное имущество – «ипотечное имущество». Таким образом, термин «рахн» в исламском праве используется в отношении любого вида имущества, которое может служить гарантией возврата долга или прав, без разделения имущества на движимое и недвижимое. Данный термин включает также и ипотечные операции.

В доисламские времена залог был известен среди арабов. В том случае, если долг вовремя не возвращался, заложенное имущество становилось собственностью займодавца. Ислам внес коррективы в залоговые операции и установил права обеих сторон на прочную основу. В то же время переход заложенного имущества в собственность займодавца в случае невозврата долга в свое время был запрещен.

Законность акта залога опирается на доказательства из Корана и Сунны. В Коране говорится: «Если вы окажетесь в поездке и не найдете писаря, то назначьте залог, который можно получить в руки».⁴⁴²

442 аль-Бакара 2/283.

Залог выполняет свою гарантийную функцию особенно в тех случаях, когда нет возможности получить расписку или найти свидетеля. В случае невозврата долга в срок, его можно вычестить из заложенного имущества.⁴⁴³ В вышеприведенном аяте упоминается о залоге во время путешествия, так как в большинстве случаев, находясь в путешествии, невозможно составить долговую расписку или найти свидетеля. С другой стороны, дозволенность залога, как во время путешествия, так и в обычной жизни, подтверждается Сунной.

Передается от Айши (радыйаллаху анха), что *Посланник Аллаха (салляллаху алейхи ва саллям)* взял в долг продукты у одного иудея по имени Абу Шахн, оставив ему в качестве залога стальную кольчугу.⁴⁴⁴ По риваяту Катады от Анаса этот хадис имеет такой вариант: «*Находясь в Медине, Посланник Аллаха заложил свою кольчугу одному иудею, купив у него ячмень для членов своей семьи*».⁴⁴⁵ Из этих хадисов становится ясно, что *сам Посланник Аллаха (салляллаху алейхи ва саллям)* совершал покупки в долг, оставляя залог.

Б. РУКНЫ И УСЛОВИЯ ЗАЛОГА

Руками акта залога являются «предложение» и «согласие». Акт заключается в результате предложения той стороны, которая передает имущество в залог, и согласия стороны, которая берет этот залог. С получением залога, данная операция считается завершенной.

Как нет необходимости в присутствии свидетелей в момент предложения и согласия, также нет необходимости в их письменном подтверждении и заверении подписями. Однако необходимо отметить, что исламское государство для обеспечения легкости подтверждения в подобных актах может устанавливать определенные формы и условия. Например, при залоге движимого или недвижимого имущества, занесенного в государственный реестр или закрепленного за какими-либо государственными учреждениями, может потребоваться внесение поправок в регистра-

443 аль-Джассас, Ахкаму'ль-Куран, II, 258.

444 Бухари, Истикрад I, Бюйу 14.

445 аль-Джассас, Ахкаму'ль-Куран, II, 258.

ционные записи. Это соответствует тому, о чем говорится в аяте: **«Если вы заключаете договор о долге на определенный срок, то записывайте его»**⁴⁴⁶, так как в случае возникновения разногласий эти записи будут способствовать их разрешению. Подобные записи и поправки обеспечивают достижение установленных целей в акте залога и появление правовых результатов, а также защищают заимодавца от неблагих намерений должника, поскольку должник не сможет продать заложенный товар третьему лицу, не поставив заимодавца в известность.

В акте залога участвуют две стороны – заимодавец и должник.

Условия, связанные с актом залога, делятся на две части:

1. Акт залога не может быть связан с каким-либо сроком. Если при условии возвращения заложенного имущества через два или три месяца долг не будет выплачен, то акт утратит свою силу. С другой стороны, ограничение акта залога каким-либо сроком послужит причиной к возврату заложенного имущества до того, как будет выплачен основной долг.

2. Акт залога не может быть привязан к какому-либо условию. Необходимо избегать постановки условий, противоречащих сути залога.

В. УСЛОВИЯ, СВЯЗАННЫЕ С ЗАКЛАДЫВАЕМЫМ ИМУЩЕСТВОМ

Для того чтобы какое-либо движимое или недвижимое имущество стало залогом, оно должно обладать следующими свойствами:

1. Необходимо, чтобы закладываемое имущество было товаром, пригодным для купли-продажи. В соответствии с установлениями ислама, то, что разрешено для купли-продажи, разрешено и для внесения в виде залога.

2. Необходимо, чтобы закладываемое имущество было «мутакавим», то есть, имеющим материальную ценность. В соответствии с установлениями ислама, то, что не является товаром, например, алкоголь или свинья, не может быть отдано в виде залога.

446 аль-Бакара 2/282.

3. Не является условием, чтобы закладываемое имущество на момент заключения акта залога находилось в собственности должника. Любой человек может заложить имущество, принадлежащее другому лицу, при наличии согласия владельца или его опекуна. Имущество, принадлежащее человеку с ограниченной дееспособностью по причине малолетства или слабоумия, может заложить его отец, наследник или дед. Этот залог может быть внесен как за долг ребенка, так и за долг опекуна.

4. Закладываемое имущество не должно быть коллективной собственностью. По мнению ханафитов, внесение в качестве залога коллективного имущества является запрещенным при любых обстоятельствах, так как из коллективного имущества невозможно отделить и получить определенную часть. Однако передача в залог этого имущества из-за общего долга компаньонов является исключением.

5. Передача в залог имущества вакфов и принадлежащих им земельных участков является запрещенной, так как оно не относится к личному имуществу.

Имущество, взятое в виде залога, охраняет либо сам заимодавец, либо поручает его охрану членам семьи, партнеру или сторожу. Затраты по сохранности взятого в залог имущества принадлежат заимодавцу. Однако затраты на корм скота, оплату труда пастуха, ремонту недвижимости, полив земли и прополку сорняков, а также затраты по продлению залога и увеличению прибыли с заложенного имущества, возлагаются на должника. Если заимодавец или должник по собственной инициативе оплачивают расходы, принадлежащие другой стороне, то это считается добровольным пожертвованием. Налоги и сборы с заложенного имущества оплачиваются должником.

Г. ПРАВОВЫЕ РЕШЕНИЯ АКТА ЗАЛОГА

После того, как акт залога был заключен, и закладываемое имущество было передано противоположной стороне, у каждой из сторон появляются определенные права и обязанности.

1. Заимодавец обладает правом удерживать у себя переданное ему в качестве залога имущество до тех пор, пока ему не будет возвращен долг. Если должник умрет до того, как выплатит долг, то заимодавец, как обладающий первоочередным правом, возьмет причитающуюся ему сумму из имущества, находящегося у него в залоге. Если этого имущества окажется недостаточно, то он может потребовать свое право из имущества, оставленного в виде наследства.⁴⁴⁷

2. Залог не является препятствием для востребования выплаты долга, связанного с гарантиями. После того, как заимодавец получит переданное в виде залога имущество, он также будет иметь право требовать выплаты долга.

3. При выплате части долга не требуется отдавать часть заложенного имущества. Заимодавец может удерживать у себя переданное ему в залог имущество до тех пор, пока долг не будет выплачен полностью. Однако если выплаченной части долга соответствует определенная часть заложенного имущества, то эта часть имущества может быть возвращена.

4. Акт залога не становится недействительным в случае смерти одной или обеих сторон.

5. Если должник умрет, а его наследники уже достигнут совершеннолетия, то они, заняв его место и выплатив долг из оставленного им наследства, должны вернуть себе заложенное имущество. Если наследниками являются маленькие дети или взрослые, находящиеся в путешествии или проживающие далеко, то в этом случае их опекун или представитель с разрешения заимодавца продает заложенное имущество и погашает долг из вырученных денег.

6. Если умрет заимодавец, то имущество, находящееся у него в залоге, переходит к его наследникам, сохраняя свой статус.

7. Имущество, отданное в залог, может быть как движимым, так и недвижимым. Все элементы, входящие в акт продажи, входят и в акт залога. Например, при передаче в залог земельного участка все растущие на нем деревья вместе с плодами и прочие посевы входят в акт залога,

447 аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, VI,145.

даже если о них не было упомянуто отдельно. Без них акт залога будет недействительным.

8. Прирост заложенного имущества также относится к залогоу и остается у залогадателя. Например, молоко коровы, находящейся в залоге, овечья шерсть или родившийся детеныш, плоды дерева.

Д. ИСПОЛЬЗОВАНИЕ ПРИБЫЛИ ОТ ЗАЛОГА

Акт залога требует, чтобы заложенное имущество в течение определенного времени находилось у залогадателя. В таком случае, кому принадлежит право использования заложенного имущества и получения прибыли и урожая? Например, молоко и шерсть животного, отданного в залог, урожай фруктов и зерновых, прибыль от аренды заложенной недвижимости. Акт залога заключается для того, чтобы обеспечить гарантию возвращения долга. Как известно, в исламском праве извлечение какой-либо выгоды из долга считается «риба». Таким образом, будет ли считаться «риба» получение и использование залогадателем прибыли, извлеченной из заложенного имущества, или нет? На этот вопрос можно ответить, если рассмотреть его с точки зрения залогадателя и с точки зрения должника.

1. Извлечение пользы залогадателем:

Залогодатель с согласия должника может использовать переданное ему в залог имущество, а также пользоваться полученной от этого имущества прибылью, такой как фрукты и молоко. Использование заложенного имущества подчинено правовым решениям, связанным с передачей имущества на хранение (амана).

2. Извлечение пользы должником:

По мнению ханафитов, извлечение должником пользы из заложенного имущества без разрешения залогадателя запрещено. Если заложен-

ным имуществом является скот, то без разрешения заимодавца запрещено использование шерсти и молока, если заложен дом, – то проживание в нем, сдача в аренду и получение арендной платы, несмотря на то, что прибыль от заложенного имущества и является правом должника. Если эта прибыль сохраняется до срока погашения долга, то она прибавляется к залому. Если же эта прибыль будет утрачена до того, как будет выплачен долг, то это никак не уменьшит размер долга.



III – ДАРЕНИЕ

А. ПОНЯТИЕ ДАРЕНИЯ И ДОКАЗАТЕЛЬСТВА, ПОДТВЕРЖДАЮЩИЕ ЕГО ЗАКОННОСТЬ

Дарение – это безвозмездная передача имущества другому лицу.

Помимо дарения существуют и другие виды безвозмездного распоряжения имуществом. Сравнивая их с дарением, можно видеть некоторые различия между ними. Например, уменьшение размера имущества одного человека в пользу другого называется **табарру** (пожертвование). Термин «табарру» имеет очень широкое значение и охватывает все виды безвозмездного распоряжения имуществом, включая и дарение. Таким образом «каждый подарок – это пожертвование, но не всякое пожертвование является подарком».

Такие виды безвозмездного распоряжения имуществом, как дарение, завещание, передача имущества в виде вакфа, прощение долга (ибра), «ибаха», «садака» и «арийет», являются разновидностями «табарру» (пожертвования).

Завещание – это распоряжение имуществом, вступающее в силу после смерти завещателя. Дарение считается состоявшимся с получением подарка, тогда как для передачи имущества по завещанию требуется согласие лица, в чью пользу оно было составлено.

Вакф – это передача на вечное пользование какого-либо имущества для использования в благих целях.

Ибра – это прощение заимодавцем долга, если он не возвращен. «Ибра» считается дарением, поэтому согласие должника в данном случае не требуется.

Садака – это пожертвование, данное кому-либо с целью заслужить довольство Аллаха Всевышнего и получить за это вознаграждение в вечной жизни.

В соответствии с исламским правом, имущество, данное в виде взятки, не считается подарком и должно быть возвращено обратно. Если же оно было использовано, то необходимо вернуть его стоимость.

Доказательством законности дарения является Коран, Сунна и иджма (единогласное мнение ученых). В Коране нет аята, в котором, с правовой точки зрения, ясно бы говорилось о дарении. Однако такие понятия, как «садака» и «инфак», очень часто встречающиеся в Коране и имеющие широкое значение, включают в себя и дарение. Аллах Всевышний сказал в Коране: **«Притчей о тех, кто расходует свое имущество на пути Аллаха, является притча о зерне, из которого выросло семь колосьев, и в каждом колосе – по сто зерен. Аллах увеличивает награду, кому пожелает. Аллах – Объемлющий, Знающий».**⁴⁴⁸ **«О те, которые уверовали! Не делайте ваши подаяния тщетными своими попреками и оскорблениями, подобно тому, кто расходует свое имущество ради показухи и не веруют при этом в Аллаха и в последний день».**⁴⁴⁹ **«Если вы раздаете милостыню открыто, то это прекрасно. Но если вы скрываете это и раздаете ее неимущим, то это еще лучше для вас».**⁴⁵⁰ В другом аяте говорится: **«А те, кто уберется от собственной скупости, являются преуспевшими».**⁴⁵¹ При дарении рекомендуется соблюдать умеренность: **«Когда они делают пожертвования, то не излишествуют и не скупаются, а придерживаются середины между этими крайностями».**⁴⁵²

По поводу пожертвования и дарения существует множество хадисов. Сообщается, что Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) сам принимал подарки и дарил подарки другим.⁴⁵³ Он сказал: *«Обменивайтесь подарками. Таким образом, усилится ваша дружба и исчезнет*

448 аль-Бакара 2/261.

449 аль-Бакара 2/264.

450 аль-Бакара 2/271.

451 аль-Хашр 59/9.

452 аль-Фуркан 25/67.

453 Бухари, Хибс 11.

*вражда между вами».*⁴⁵⁴ В другом хадисе говорится: «Однажды Нуман бин Башир подарил одну вещь своему сыну Мухаммаду, однако его жена, Амра бинти Раваха, сказала, что если он не призовет в качестве свидетеля Посланника Аллаха (салляллаху алейхи ва саллям), то она не будет согласна с этим. Тогда Нуман бин Башир, придя к Посланнику Аллаха (салляллаху алейхи ва саллям), сказал: «Я подарил кое-что моему сыну, рожденному от Амры бинт Раваха. Она захотела, чтобы ты был свидетелем этому. Посланник Аллаха (салляллаху алейхи ва саллям) спросил: «Подарил ли ты что-либо подобное другим своим детям?» И, получив отрицательный ответ, сказал: «Поступайте справедливо со своими детьми».⁴⁵⁵ В другой версии этого хадиса говорится, что, получив отрицательный ответ, Посланник Аллаха (салляллаху алейхи ва саллям) сказал: «Тогда забери свой подарок обратно».⁴⁵⁶

По мнению Абу Ханифы, Абу Юсуфа, имама Мухаммада и имама Шафии, если кто-либо сделает подарок одному из своих детей и ничего не подарит другим, данное дарение будет действительным. По их мнению, содержащийся в приведенном хадисе приказ «забери обратно», указывает не на обязательность, а на то, что это является более предпочтительным.

Дарение, будучи актом, также как и другие акты, состоит из «предложения» и «согласия».

Б. УСЛОВИЯ ДАРЕНИЯ

1. Имущество, являющееся предметом дарения, должно иметься в наличии на момент совершения этого акта. По мнению ханафитов, шафиитов, захиритов и ханбалитов, необходимым условием является, чтобы имущество, являющееся предметом дарения, на момент совершения акта находилось в собственности дарящей стороны. На этом основании, дарение неродившегося детеныша животного или еще не выросших плодов, является недействительным.⁴⁵⁷

454 Малик, Муватта, Хуснуль-Хулук 16.

455 Бухари, Хибе 13.

456 Бухари, Хибе 12; Муслим, Хибат 9; Малик, Муватта, Акдйяа 39.

457 аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, VI,119; Ибн Абидин, Раддуль-

2. Необходимо, чтобы даримое имущество было собственностью дарителя. В связи с этим, арендатор не может подарить кому-либо арендованное имущество, так же как взявший чужое имущество во временное пользование не может его никому подарить. Кроме этого, необходимым условием является, чтобы даримое имущество имело материальную ценность.⁴⁵⁸

3. Даримое имущество должно быть определенным и известным, чтобы избежать возникновения разногласий между сторонами.⁴⁵⁹

4. Необходимо, чтобы даритель был разумным и совершеннолетним. Также он должен обладать правомочием осуществлять дарение.

5. Наличие согласия сторон. Дарение, совершенное без согласия, по принуждению, является недействительным. В случае ошибки или обмана может быть потребовано аннулирование акта дарения.⁴⁶⁰

В акте продажи после выражения предложения и согласия продавец обязан передать товар покупателю. Что же касается акта дарения, то, по мнению большинства исламских правоведов, передача подаренного имущества не является обязанностью дарителя. Поскольку дарение является одним из видов пожертвования, то до того момента, пока подаренное имущество не будет получено противоположной стороной, оно не перестанет быть собственностью дарителя, поэтому он в любой момент может отказаться от дарения.

В. ПРАВОМОЧИЯ ЧЕЛОВЕКА, СОВЕРШАЮЩЕГО АКТ ДАРЕНИЯ

1. Правомочие несовершеннолетних детей:

В соответствии с исламским правом, дарение может совершать тот, кто может совершать пожертвование, так как дарение являет-

Мухтар, IV, 782; Ибн Хазм, аль-Мухалля, IX, 116.

458 аль-Джазири, Китабу'ль-Фикх аля'ль-Мазахиби'ль-Арбаа, III, 403.

459 Ибн Хазм, аль-Мухалля, IX, 116.

460 Абдулькадир Шенер, Ислам Хукукунда Хибе, Анкара, 1984, стр.36.

ся одним из видов пожертвования. Тот, кто не может совершать пожертвование, не может совершать и дарение. Поэтому дарение, совершаемое малолетними детьми и умственно неполноценными людьми, является недействительным. Подобное распоряжение имуществом расценивается как направленное против их интересов, поскольку в нем отсутствует компенсация.

2. Дарение, совершаемое человеком с ограниченной дееспособностью:

По единогласному мнению исламских ученых, причинами ограничения дееспособности являются детский возраст, умственная неполноценность, помутнение рассудка, рабство, опасность для общества, неизлечимая болезнь. Поскольку в первых трех случаях у человека отсутствует способность различения, то ни он сам, ни его опекуны, ни наследники не могут совершать пожертвования из его имущества. С другой стороны, по поводу того, является ли ограничение дееспособности из-за слабоумия, расточительства и задолженности препятствием для дарения, существуют различные мнения.

По мнению Абу Ханифы, дееспособность слабоумных людей и должников не может быть ограничена. Действительными будут как их устные распоряжения, так и дарение.

По мнению Абу Юсуфа, имама Мухаммада и Ахмада бин Ханбала, дееспособность слабоумных людей и должников может быть ограничена. После того, как суд вынес решение об ограничении их дееспособности, их безвозмездное распоряжение имуществом, как то: передача имущества в виде вакфа и дарение, являются недействительными.

3. Полномочия по дарению смертельно больного:

Устные распоряжения человека, страдающего неизлечимым заболеванием, при определенных условиях являются действительными, поэтому они считаются частично ограниченными. Кратко говоря, передача

большим человеком своего имущества в виде вакфа или дарения будут действительны лишь в пределах 1/3 от общего размера имущества.

Г. ПРАВОМОЧИЕ НА ПРИНЯТИЕ ДАРА

После принятия дара акт дарения считается завершенным. Поэтому человек, в пользу которого совершается дарение, должен быть живым, умственно полноценным и совершеннолетним. Он непосредственно сам принимает дар. Что касается малолетних детей и душевнобольных, то за них дары принимают опекуны или наследники.

Д. ОТКАЗ ОТ ДАРЕНИЯ

Основой акта дарения является безвозмездность. Однако если при безвозмездном дарении имущество еще находится в руках дарителя, он может отказаться от акта. Но это считается «макрух». Ханафитский мазхаб отдает предпочтение этому мнению, которое опирается на высказывания таких сподвижников, как Умар, Али, Абдуллах ибн Умар и Фудала бин Убайд (*радыйаллаху анхум*).

Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) считал скверным поступком отказ от дарения. Но с другой стороны, хадисы говорят и о дозволенности отказа от дарения. В одном из таких хадисов говорится: *«Если даритель не получил какой-либо компенсации, то он может отказаться от дарения»*.⁴⁶¹

Ситуации, препятствующие отказу от дарения:

а) Кровное родство: в эту категорию входят родители, родители супруга/супруги, братья и сестры, племянники, дяди и тети, как со стороны отца, так и со стороны матери. Например, если человек подарил что-то женщине, которой он является «махрамом», то он не имеет права отказаться от этого акта и требовать вернуть подаренное имущество.

б) Супруги: если один из супругов сделал другому подарок, то он уже не сможет отказаться от этого.

461 Ибн Маджа, Хибат 6.

в) В случае выплаты компенсации противоположной стороной также невозможно отказаться от дарения.

г) Прирост в подаренном имуществе, который невозможно отделить. Например, постройка дома на подаренном земельном участке.

д) Смерть одной из сторон: как даритель не может отказаться от дарения в случае смерти принимающей стороны, также и в случае смерти дарителя его наследники не могут забрать обратно подаренное имущество.

По мнению факихов маликитского, шафиитского и ханбалитского мазхабов, отказ от дарения запрещен. Однако отец может отказаться от подарка, сделанного своим детям. Доказательством этому служит хадис: *«Человеку запрещено забирать обратно подаренное. Но отец, подаривший что-либо своему ребенку, является исключением»*.⁴⁶² Ханафиты понимают этот хадис как отказ от дарения по обоюдному согласию сторон, не прибегая к решению суда.⁴⁶³



462 Тирмизи, Буюу 62; Ибн Маджа, Хибат 2.

463 аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, VI,128-134.

IV – АМАНАТ

А. ЗНАЧЕНИЕ ТЕРМИНА «АМАНАТ»

В терминологии фикха «аманат» означает вещь или имущество, оставленное на хранение надежному человеку. Как вещь, отданная на хранение (**вадиа**) или данная во временное пользование (**арийа**), считается «аманатом», также «аманатом» являются арендованное имущество, находящееся в руках арендатора; деньги и имущество, принадлежащие работодателю, в руках рабочих и служащих. Найденная вещь, взятая для того, чтобы найти ее владельца, также считается «аманатом».

Если имущество, переданное на хранение, будет повреждено или уничтожено не по вине лица, взявшего его на хранение, то этот человек не будет нести за это ответственность.

Если человек найдет какую-либо вещь и возьмет ее себе, считая своей, то будет считаться незаконно присвоившим чужое имущество. Если в дальнейшем эта вещь будет потеряна или уничтожена, то человеку, нашедшему ее, необходимо будет компенсировать ее стоимость, даже в том случае, если это произошло не по его вине. Если человек возьмет найденную вещь, владелец которой известен, чтобы вернуть ему, то в этом случае находка будет считаться «аманатом». Если же владелец находки неизвестен, то в этом случае необходимо оповестить о ней людей, и, если владелец не найдется, то нашедший может сам использовать найденную вещь, если нуждается в ней, если же нужды в ней нет, то он может пожертвовать эту вещь от имени владельца.

Если у кого-то будет находиться вещь, принадлежащая другому человеку, и эта вещь в результате неосторожного обращения будет испорчена, то в том случае, если она была взята без разрешения хозяина, необходимо будет выплатить компенсацию. Если же эта вещь была взята с

разрешения ее владельца, то в этом случае она считается «аманатом» и компенсация не требуется. Например, если человек, зайдя в посудную лавку, возьмет без спроса вазу, чтобы посмотреть, и, выронив из рук, разобьет ее, то он должен будет оплатить ее стоимость. Но в том случае, если он взял ее с разрешения хозяина магазина и, уронив, разбил ее, то возмещения стоимости не требуется.

Б. АРИЙА (БЕЗВОЗМЕЗДНАЯ ПЕРЕДАЧА ИМУЩЕСТВА ВО ВРЕМЕННОЕ ПОЛЬЗОВАНИЕ)

Ханафиты и маликиты дали такое определение этому термину: «арийа» – это безвозмездная передача права извлечения пользы.⁴⁶⁴ Согласно этому, «арийа» является актом, обеспечивающим безвозмездное извлечение пользы из какого-либо имущества.

Законность безвозмездной передачи имущества во временное пользование опирается на Коран, Сунну и иджма. В Коране нет аятов, в которых непосредственно упоминался бы акт «арийа». Однако аяты, которые побуждают к взаимопомощи и порицают тех, кто отстраняется от этого, подразумевают и этот акт.

В Коране говорится: **«Помогайте друг другу в благочестии и богобоязненности, но не помогайте друг другу в грехе и посягательстве».**⁴⁶⁵ **«И отказывают даже в мелочи».**⁴⁶⁶ Как следует из различных тафсиров (толкований Корана), упоминаемое в последнем аяте слово «маун» означает обиходные вещи, такие как посуда, иголка, топор, ведро, вода, огонь и соль, то есть вещи, передача которых во временное пользование является обыденной.⁴⁶⁷

В одном из хадисов сообщается: *«При битве Хунайн Посланник Аллаха (салляллаху алейхи ва саллям) взял у Сафуана бин Умаййа в качестве «аманата» кольчугу. Сафуан спросил: «О Мухаммад! Ты силой забираешь это у меня?» На что Посланник Аллаха (салляллаху алейхи*

464 ас-Сарахси, аль-Мабсут, XI, 133; аль-Мавсили, аль-Ихтийар, III, 55.

465 аль-Маида 5/2.

466 аль-Маун 107/7.

467 Ибн Рушд, Бидайатуль-Муджтахид, II, 359.

ва саллям) ответил: «Нет, я взял это с возвратом, во временное пользование (арийа)». ⁴⁶⁸

По мнению ханафитов, единственным ruknom акта «арийа» является предложение владельца имущества. Что же касается согласия берущей стороны, то, в соответствии с принципом «истихсан», оно не является «рукном». Однако, следуя «кыясу», согласие является ruknom акта «арийа». ⁴⁶⁹

Условия акта «арийа» (безвозмездной передачи имущества во временное пользование):

а) Человек, передающий свое имущество другому лицу, должен быть разумным. По мнению ханафитов, совершеннолетие не является необходимым условием. По мнению других факихов, человек, передающий свое имущество во временное пользование, должен быть правомочен совершать пожертвование.

б) Фактическое получение передаваемого имущества противоположной стороной. Акт «арийа», также как акт дарения, не вступит в силу, пока передаваемое имущество не будет получено противоположной стороной.

в) Имущество, переданное по акту «арийа», должно быть пригодным для использования.

Исламские ученые считают, что акт безвозмездной передачи имущества во временное пользование является действительным в отношении любого вида имущества, пригодного для использования, например, дом, земельный участок, одежда, животные, транспортное средство. Передача врагу во временное пользование оружия и передача экземпляра Корана неверующим является запрещенной. ⁴⁷⁰

Обязанности человека, передающего свое имущество во временное пользование:

а) Передать имущество противоположной стороне: чтобы человек, взявший имущество во временное пользование, мог его использовать,

468 аз-Зайлаи, Насбу'р-Райа, IV, 116.

469 аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, VI, 214.

470 аш-Ширази, аль-Мухаззаб, I, 363.

необходимо, чтобы оно было ему передано, так как акт «арийа» требует обладания имуществом для его использования.

б) Передать имущество, пригодное для извлечения пользы: некоторые виды имущества можно использовать лишь путем потребления. Прежде всего, это относится к стандартным товарам, продаваемым на вес, объем или поштучно, например, наличные деньги или продукты питания. Предметом акта «арийа» являются товары, использование которых не подразумевает их потребления.

в) Извлечение пользы должно быть безвозмездным: человек, безвозмездно передающий свое имущество во временное пользование, не может брать плату за это. Если за использование имущества будет назначена плата, это уже станет актом аренды.⁴⁷¹

Права человека, передающего свое имущество во временное пользование:

а) Потребовать возврата переданного имущества: по мнению Абу Ханифы и имама Шафии, акт «арийа» относится к числу тех актов, которые в любой момент могут быть расторгнуты. Точно также собственник имущества может в любой момент потребовать его возврата.⁴⁷²

б) Требовать использования переданного имущества в соответствии с его назначением, характеристиками, условиями акта, установленными целями.

Человек, взявший чужое имущество во временное пользование, должен вернуть его по истечении срока договора или по требованию собственника. Расходы по сохранению и обслуживанию этого имущества возлагаются на человека, взявшего его во временное пользование. Это имущество необходимо сохранять, как свое собственное.

Если взятое имущество по причине его чрезмерно интенсивного использования будет испорчено, то человек, взявший его во временное пользование, должен возместить его стоимость. В одном из хадисов го-

471 ас-Сарахси, аль-Мабсут, XI, 133; Ибн Рушд, Бидайатуль-Муджтахид, II, 359; аль-Мавсили, аль-Ихтийар, III, 55.

472 аль-Касани, Бадаийу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, VI, 216.

ворится: *«Руки ответственны за то, что они взяли, до тех пор, пока не вернут взятое»*.⁴⁷³

Возмещение ущерба не требуется в том случае, если имущество, взятое во временное пользование, сломается при его нормальной эксплуатации. На акт «арийа» распространяются те же правовые решения, которые действительны для «аманата», поэтому при отсутствии злого умысла и намеренной порчи возмещение за «аманат» не выплачивается.

Акт безвозмездной передачи имущества во временное пользование прекращает свое действие в следующих случаях: требование владельцем возврата имущества, смерть одной из сторон, окончание срока использования.⁴⁷⁴

В. ВАДИА (ИМУЩЕСТВО, ПЕРЕДАННОЕ НА ХРАНЕНИЕ)

1. Суть «акта вадиа» и доказательства:

«Вадиа» в терминологии фикха используется как для обозначения действия по передаче имущества на хранение, так и для обозначения самой вещи, переданной на хранение. «Акт вадиа» – это открытое предоставление полномочий по охране своего имущества другому лицу.

Законность передачи имущества на хранение другому лицу подтверждена Кораном, Сунной и иджма.

Аллах Всевышний сказал в Коране: **«Воистину Аллах велит вам возвращать вверенное на хранение имущество его владельцам»**.⁴⁷⁵
«Пусть тот, кому доверено, вернет доверенное ему».⁴⁷⁶

Сообщается, что Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) сказал: *«Верни владельцу то, что дано тебе на сохранение, не совершая*

473 Абу Дауд, Буюу 88; Ибн Маджа, Садакат 5.

474 ас-Сарахси, аль-Мабсут, XI, 143; аль-Касани, Бадаййу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, VI, 215.

475 ан-Ниса 4/58.

476 аль-Бакара 2/283.

вероломства в отношении того, кто поступил вероломно с тобой».⁴⁷⁷ «Три качества являются признаками лицемеров: когда он говорит, то говорит ложь; дав слово, не соблюдает его; если ему дают что-либо на хранение, то он проявляет вероломство».⁴⁷⁸

По поводу дозволенности передачи «аманата» другому лицу имеется иджма (единогласное мнение ученых), так как люди пользуются этим в связи с необходимостью.⁴⁷⁹

По мнению ханафитов, руками акта передачи имущества на хранение являются «предложение» и «согласие». Человек, отдающий имущество на хранение, говорит: «Я передаю тебе эту вещь в качестве аманата» или: «Сохрани эту вещь для меня». Человек, берущий имущество на хранение, отвечает: «Я согласен» или, не говоря ничего, берет эту вещь. Таким образом заключается этот акт.

Передача имущества на хранение не относится к числу обязывающих актов. По этой причине, тот, кто передал, и тот, кто взял имущество на хранение, в любой момент могут расторгнуть данное соглашение. Однако человек, взявший имущество на хранение, обязан беречь его в соответствии с требованиями, установленными исламом.

На «вадиа», находящуюся у человека, взявшего ее на хранение, распространяются те же правовые решения, которые действуют в отношении «аманата». В связи с этим, если отданное на хранение имущество будет повреждено или уничтожено, то при отсутствии злого умысла и намеренных действий человека, взявшего его на хранение, он не будет нести за это ответственности. Однако если человек берет на хранение имущество за плату, то в этом случае, если имуществу будет нанесен ущерб по причине, которую можно было избежать, он будет нести ответственность. Например, если в автомобиль, переданный на хранение и стоящий перед магазином, врежется другой автомобиль, то в этом случае хозяин магазина, взявший на себя ответственность по охране этого автомобиля, не обязан возмещать ущерб. Однако если он забудет ключи в машине,

477 Абу Дауд, Буюу 79; Тирмизи, Буюу 38; Дарими, Буюу 57.

478 Бухари, Иман 24; Шахадат.

479 ас-Сарахси, аль-Мабсут, XI, 109.

и это станет причиной ее угона, то он будет обязан возместить ее стоимость. Тот, кто берет чужое имущество на хранение за плату, обязан принять все необходимые меры против воров. Если эти меры не были приняты, хотя воровства можно было избежать, тогда он будет обязан выплатить возмещение.

2. Хранение «вадия»:

По мнению ханафитов и ханбалитов, человек, взявший имущество на хранение, обязан оберегать его так же, как он оберегает свое имущество. Охрану этого имущества осуществляет он сам или его близкое окружение. Например, супруга, сын, дочь или прислуга.

Если имущество, переданное на хранение, будет поручено кому-то другому, кроме перечисленных выше, то, в случае нанесения имуществу ущерба, тот человек, которому владелец имущества отдал его на хранение, обязан возместить его стоимость.

По мнению маликитов, человек, взявший чужое имущество на хранение, может передавать его тем, в ком он уверен, например, супруга, сын или прислуга. Однако это правовое решение не распространяется на женщину, на которой человек женился недавно, а также на прислугу, недавно нанятую на работу.⁴⁸⁰

По мнению шафиитов, человек, взявший чужое имущество на хранение, должен сам лично охранять его, так как владелец этого имущества передал его на хранение непосредственно ему, полностью ему доверяя. В противном случае возникает ответственность по возмещению ущерба. Но в том случае, если человек, взявший чужое имущество на хранение, по причине болезни или отправляясь в путешествие, будет вынужден оставить это имущество на сохранение своей супруге или детям, то в этой ситуации ответственность с него будет снята.

480 Ибн Рушд, Бидайатуль-Муджтахид, II, 320.

3. Суть соглашения о передаче имущества на хранение:

Чем же является «вадиа»? «Аманатом» или имуществом с ответственностью по возмещению ущерба?

Муджтахиды мазхабов сказали, что «вадиа» является допустимой формой поклонения. Человек, охраняющий это имущество, получает «саваб» (вознаграждение). «Вадиа» является «аманатом». Если это имущество будет уничтожено или испорчено, и это произошло не в результате злого умысла и небрежности, то человек, взявший это имущество на хранение, не будет нести ответственности. Доказательством этого является следующий хадис: *«Если человек, взявший чужое имущество на хранение, не поступает вероломно, то не несет ответственности по возмещению ущерба»*.⁴⁸¹ В другом хадисе говорится: *«Человек, взявший чужое имущество на хранение, не ответственен за возмещение ущерба»*.⁴⁸²

Если владелец потребовал возврата имущества, то его следует вернуть полностью. Аллах Всевышний сказал в Коране: **«Воистину, Аллах велит вам возвращать вверенное на хранение имущество его владельцам»**.⁴⁸³

Один из мекканских язычников, Усман бин Тальха, был хранителем ключей от Каабы. Он попытался не допустить Посланника Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) в Каабу. Но Али (*радыйаллаху анху*) взял из его рук ключи и открыл дверь. После этого Аббас (*радыйаллаху анху*) попросил Посланника Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) передать ключи от Каабы ему, но он приказал вернуть их прежнему хранителю. Этот случай стал причиной принятия ислама Усманом бин Тальхой.

481 аш-Шавкани, Найлуль-Автар, V, 296.

482 аш-Шавкани, Найлуль-Автар, V, 296.

483 ан-Ниса 4/58.

4. Ситуации, при которых необходимо возмещение стоимости «вадия»:

а) Отказ человеком, взявшим имущество на хранение, от его охраны. Если имуществу, отданному на хранение, будет причинен ущерб в результате того, что человек, взявший его на сохранение, отказался от своих обязанностей, то в этом случае считается, что этот человек взял на себя ответственность по возмещению возможного ущерба. Например, если этот человек, увидев, что имущество пытаются украсть, не воспрепятствует этому, имея для этого возможность, то будет обязан возместить стоимость этого имущества.

б) Передача взятого на хранения имущества кому-либо, помимо членов семьи. Если взятое на хранение имущество без каких-либо уважительных причин будет передано другому лицу, то на ответственного за хранение налагается обязанность по возмещению его стоимости. Если «аманат», находясь у другого человека, будет испорчен или уничтожен, то, по мнению Абу Ханифы и ханбалитов, возместить его стоимость должен будет тот, кому владелец поручил его хранение. В этой ситуации второй человек является «совершающим добро». Аллах Всевышний сказал в Коране: **«Нет оснований укорять творящих добро»**.⁴⁸⁴ По мнению Абу Юсуфа и имама Мухаммада, собственник имущества может потребовать возмещения ущерба у любого из этих двух людей.

в) Использование имущества, переданного на хранение. Поскольку человек, взявший чужое имущество на хранение, должен всего лишь сохранять его, то у него нет права использования этого имущества. В соответствии с этим, если хранитель решит использовать его, и в результате этого оно окажется поврежденным, то он обязан возместить его стоимость. Если же ущерб имуществу будет нанесен при хранении, то в этом случае возмещение ущерба не требуется. Это мнение большинства факихов ханафитского мазхаба.⁴⁸⁵

По мнению шафиитов, маликитов и ханбалитов, если хранитель будет использовать имущество, то независимо от того, по какой причине был нанесен ущерб имуществу, он обязан возместить его стоимость. Ис-

484 ат-Тауба 9/91.

485 ас-Сарахси, аль-Мабсут, XI, 123.

пользуя имущество «вадия», он таким образом преступил границы дозволенного, в результате чего правовое решение, связанное с передачей имущества на хранение, аннулируется. Таким образом, до тех пор пока этот человек не вернет имущество его владельцу, он не будет освобожден от обязанности возмещения его стоимости.

г) Путешествие вместе с «аманатом»:

По мнению Абу Ханифы, если дорога является безопасной, и имеется разрешение хозяина, то хранитель имущества может отправиться с ним в дорогу. По мнению Абу Юсуфа и имама Мухаммада, если путешествие с «аманатом» сопряжено с трудностями и расходами, то хранитель имущества не может отправиться с ним в дорогу, так как в этом случае есть риск нанесения вреда владельцу имущества.

По мнению шафиитов и ханбалитов, хранитель имущества не может отправиться с ним в дорогу. Отправляясь в путь, он должен передать «вадия» либо его хозяину, либо своему доверенному. Если же такой возможности нет, то он передает это имущество на хранение судье, так как в дороге возможны различные рискованные ситуации.

д) Отказ вернуть «аманат»:

Если хранитель имущества не признает факта соглашения или отказывается вернуть его по требованию владельца, то будет считаться незаконно захватившим чужое имущество, и в случае нанесения этому имуществу порчи или ущерба, должен возместить его стоимость.

е) Смешивание «вадия» с другим имуществом:

Если имущество, являющееся «аманатом», смешалось с другим имуществом того же вида, и их разделение представляется возможным, то необходимо разделить их. Если же разделение невозможно, то, по мнению Абу Ханифы, хранитель имущества должен возместить его аналогичным.

По мнению Абу Юсуфа и имама Мухаммада, в этой ситуации владелец имущества свободен в выборе, если захочет – может взыскать с хранителя аналогичное имущество, или взять половину смешанного имущества, или владельцы смешанного имущества могут продать его и разделить полученные средства.

ж) Хранение «вадия» в месте, противоречащем условиям соглашения:

Если при передаче имущества на хранение его владелец поставил условие, что оно должно храниться в сейфе, холодильнике или морозильной камере, то хранитель имущества должен следовать этим условиям. Если же лицо, ответственное за хранение, пренебрегая этими условиями, будет хранить это имущество в менее подходящем месте, в результате чего имуществу будет нанесен ущерб, то в этом случае на нем будет лежать ответственность его возмещения. Но если хранитель имущества будет хранить его в более надежном и безопасном месте, чем указано в соглашении, то на нем не будет ответственности по возмещению ущерба, так как в этом случае нельзя утверждать, что он допустил ошибку или не принял необходимых мер.

Если человек, взявший на хранение наличные деньги или стандартный товар, получит прибыль, используя их в торговле, то, по мнению Абу Ханифы, эту прибыль необходимо раздать в виде садака. По мнению имама Малика, данная прибыль будет разрешенной (халяль) для взявшего имущество на хранение. Некоторые муджтахиды считают, что в этом случае прибыль принадлежит владельцу наличных денег.

В настоящее время ответственное хранение продолжает быть актуальным, став отдельной профессией. Организации, принимающие имущество на хранение, арендуют магазины, склады или транспортные средства и используют труд персонала, которому выплачивают заработную плату. Для такой организации будет дозволенным взимание платы за хранение чужого имущества, принимая во внимание сроки хранения.



V – ВАКАЛЯТ (ДОВЕРЕНИЕ)

А. ПОНЯТИЕ «ВАКАЛЯТ» И ДОКАЗАТЕЛЬСТВА ЕГО ЗАКОННОСТИ

В исламском праве «**вакалят**» означает «предоставление другому лицу своих полномочий по выполнению определенного и дозволенного поручения».

Доверие можно привязать к определенному условию или времени. Например, если кто-то скажет: «Назначаю тебя на завтра своим доверенным по продаже такого-то товара» или: «С такого-то числа ты являешься моим доверенным по таким-то вопросам». Условия, поставленные в этих заявлениях, являются действительными.

С другой стороны, является допустимым и возможным ограничение срока доверия одним месяцем или одним годом.

Доверие может быть как платным, так и бесплатным. Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) назначал сборщиков закята и за их труд выплачивал им зарплату. Например, сообщается, что дети дяди Посланника Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) обратились к нему с просьбой назначить их сборщиками закята.⁴⁸⁶

Доверие не является обязательством для сторон. По этой причине доверенный и доверитель могут расторгнуть соглашение до того, как будет выполнена работа.

Если доверие осуществляется бесплатно, то это рассматривается как помощь доверенного. Если же доверие осуществляется в платной форме, то вступают в силу правовые решения, связанные с «трудовым

486 аз-Зухайли, аль-Фикхуль-Ислами ва Адиллятуху, V, 72.

соглашением» (см. Права и обязанности рабочих и служащих). При платном доверении доверенный получает денежное вознаграждение в соответствии с условиями, определенными в соглашении. Если условия выплаты денежного вознаграждения не определены, то в этом случае доверенный приобретает право на получение денежного вознаграждения после выполнения работы.

Доказательства законности доверения:

Дозволенность доверения основана на доказательствах Корана, Сунны и иджма.

Аллах Всевышний в рассказе об обитателях пещеры говорит: **«Пошлите одного из вас в город с вашими серебряными монетами. Пусть он посмотрит, какая еда получше, и принесет вам ее поесть. Но пусть он будет осторожен, чтобы никто не догадался о вас».**⁴⁸⁷ В данном случае отправка одного из обитателей пещеры в город для покупок носит характер «соглашения доверения».

В аяте о необходимости назначить судью, если между супругами возникнет непонимание, говорится: **«Если вы опасаетесь разлада между ними, то отправьте одного судью из его семьи и одного судью из ее семьи».**⁴⁸⁸

В тоже время, в одном из аятов суры «Юсуф» сказано: **«Ступайте с моей рубахой».**⁴⁸⁹ В другом аяте той же суры говорится о доверении: **«Он (Юсуф) сказал: «Назначь меня управлять хранилищами земли, ибо я – знающий хранитель».**⁴⁹⁰ Сборщики закята, являющиеся одной из восьми категорий людей, имеющих право на его получение, собирая закят с богатых людей, раздают эти средства тем, кто имеет право на их получение, действуя при этом в качестве их доверенных.

Известно, что Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) использовал доверение для многих своих распоряжений. Например, он назначал служащих для сбора закята, для женитьбы на Умму Хабибе, дочери Абу Суфьяна, он назначил своим доверенным Амра ибн Умаййа

487 аль-Кахф 18/19.

488 ан-Ниса 4/35.

489 Юсуф 12/93.

490 Юсуф 12/55.

Ад-Дамири, а для получения согласия Маймуны бинти Харис на бракосочетание его доверенным был Абу Рафи.⁴⁹¹

Также передается, что для покупки жертвенного животного Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) назначил доверенным Хакима ибн Хизама, а другого сподвижника – чтобы за взятого в долг верблюда вернуть лучшего.⁴⁹²

Исламские ученые единодушны по поводу дозволенности различных сделок и работ путем доверения, так как человек иногда не в силах лично сам выполнить все свои дела. Иногда большая загруженность в делах вынуждает человека прибегать к доверению.

Б. УСЛОВИЯ АКТА ДОВЕРЕНИЯ

Чтобы соглашение доверения было действительным, необходимо наличие некоторых условий, касающихся сторон данного соглашения и предмета соглашения. К этим условиям относятся:

1. Условия, касающиеся доверителя:

Доверитель должен быть собственником того дела или имущества, в отношении которых должно быть осуществлено доверение. Правовые решения, которые вытекают из этих дел и распоряжений имуществом, должны иметь для него обязывающий характер. Исходя из этого, назначение доверенным ребенка, не достигшего возраста мумаййиз (семь лет) и душевнобольных, является недействительным. С другой стороны, назначение ребенком, достигшим семилетнего возраста, доверенного для осуществления актов, направленных против его интересов, таких как дарение, также является недействительным. В противоположность этому, при осуществлении актов, направленных на пользу ребенку, например, принятие подарков, он может назначить доверенного. В тех актах, которые могут содержать как пользу, так и вред для интересов ребенка-мумаййиза, назначение доверенного зависит от разрешения опекуна.

491 аш-Шавкани, Найлуль-Автар, V, 269 .

492 аш-Шавкани, Найлуль-Автар, V, 269, 279; Зайлайи, Насбу`р-Райа, IV, 90.

Если опекун даст свое согласие, то оно будет действительным, в противном же случае – будет отменено. Например, купля-продажа или сдача в аренду.

По мазхабам имамов Шафии, Малики и Ханбали, доверение, совершенное малолетним ребенком, во всех случаях является недействительным.

2. Условия, связанные с доверенным:

Для доверенного лица достаточно быть разумным, то есть иметь представление об акте купли-продажи, о прибыли и убытках, а также о том, что такое обман. В соответствии с этим, дети, не обладающие способностью различения, а также умственно неполноценные люди, не имеют правомочий быть чьими-либо доверенными. По мнению Абу Ханифы, ребенок-мумаййиз может быть доверенным какого-либо лица при совершении торговых сделок.

По мнению большинства муджтахидов, малолетний ребенок не может быть чьим-либо доверенным, потому что, как он не может распоряжаться своим имуществом, так же не может быть чьим-либо доверенным.

Доверенный должен знать о том, что ему доверено. Человек узнает об этом со слов, из письма или из сообщения одного или двух достоверных свидетелей.

3. Условия, касающиеся предмета доверения:

а) Работа, являющаяся предметом доверения, не должна быть дозволенной для доверенного. В связи с этим, по мнению ханафитского мазхаба, доверенность на косьбу травы на общем лугу или сбор хвороста в лесу, является недействительной. В этой ситуации скошенная доверенным трава или собранный хворост будут принадлежать лично ему. По мнению большинства ученых, даже в таких общедоступных делах дозволено назначать доверенного.

б) Предмет доверения должен быть собственностью доверителя, так как доверение, сделанное на чужое имущество или работу, будет недействительным.

в) Предметом доверения не должен быть заем денег от имени доверителя. Взятые таким образом в долг средства будут считаться личным долгом доверенного.

г) Предмет доверения должен быть дозволенным с точки зрения шариата. Например, такие виды поклонения как намаз, пост, вуду или гусуль, не дозволены для доверения, так как их целью является духовное воспитание и приучение человека к терпению и благодарности.

По мнению большинства ученых, в имущественных видах поклонения, сутью которых является получение или передача чего-либо, доверение является разрешенным. Назначение доверенного для выплаты закята, каффарата, садака, совершения адака, хаджа, умры или жертвоприношения являются такими видами поклонения. По мнению маликитов, назначение доверенного для совершения хаджа является запрещенным, так как целью хаджа является очищение души человека и возвеличивание символов ислама.

В. ПРЕДСТАВЛЕНИЕ ИНТЕРЕСОВ ДОВЕРИТЕЛЯ В СУДЕ (УСЛУГИ АДВОКАТА)

Представление доверенным (адвокатом) интересов истца или ответчика в суде является разрешенным. В связи с этим, является ли необходимым условием согласие противоположной стороны?

По мнению Абу Ханифы, при найме адвоката одной из сторон согласие противоположной стороны является условием. Однако если доверитель является больным, находится в путешествии, пропал без вести, или это – женщина, стесняющаяся показаться среди мужчин, то в этих случаях соглашение доверения станет обязывающим без согласия противоположной стороны. Поскольку наличие адвоката у одной стороны и его отсутствие у другой может нарушить равновесие при судебном разбирательстве, то этот вопрос непосредственно касается противоположной стороны.

По мнению Абу Юсуфа и имама Мухаммада, истец или ответчик могут нанимать адвоката без согласия противоположной стороны. Наличие или отсутствие согласия противоположной стороны никак не влияет на результат. Поскольку акт доверения является дозволенным, то не может быть отвергнут из-за неприятия его противоположной стороной.

1. Представление интересов доверителя в уголовных делах:

По мнению ханафитов, в делах по преступлениям против шариата, нарушающим устои общества, таким как прелюбодеяние или пьянство, истцу нет необходимости нанимать адвоката. Подобные судебные разбирательства проводятся на основе свидетельства сотрудников правопорядка.

В случае совершения таких преступлений, как воровство и ложное обвинение в прелюбодеянии, требующих судебного разбирательства, по мнению Абу Ханифы и имама Мухаммада, использование услуг адвоката является действительным. Абу Юсуф придерживался противоположного мнения по этому вопросу.

В связи с исполнением наказаний, установленных шариатом за соответствующие преступления, а также возмездие (кысас), необходимо, чтобы и подсудимый, и его адвокат присутствовали при казни, так как до последнего момента остается надежда, что потерпевшая сторона простит преступника.

Существует единогласное мнение ученых о разрешенности использования услуг адвоката при назначении наказаний, установленных исламским государством (тазир). В этой ситуации, независимо от того, присутствует доверитель или нет, у адвоката есть правомочие присутствовать при исполнении наказания, так как наказание не отменяется при наличии сомнений.

2. Представление интересов доверителя в гражданских делах:

В делах, связанных с экономическими, торговыми, финансовыми и имущественными вопросами, наследством, бракосочетанием, разводом, выплатой алиментов, а также по любым другим вопросам гражданского и семейного права, истец и ответчик могут нанять адвоката.

Также дозволено пользоваться услугами адвоката при выплате и получении долга, прощении долга, при подаче заявления о предоставлении права преимущественной покупки имущества, при возврате купленного товара из-за наличия дефектов, при заключении брачного договора или соглашения о выкупе развода.

Через доверенное лицо могут осуществляться операции дарения, выплаты садака, передачи имущества на хранение, во временное пользование или в долг.

Г. НАЗНАЧЕНИЕ ДОВЕРЕННОГО ЛИЦА ДЛЯ ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ КУПЛИ-ПРОДАЖИ

1. Назначение представителя для покупки товара:

Доверение на покупку товара делится на два вида: общее и особое.

а) Общее доверение: например, если доверитель скажет доверенному: «Купи здание, которое сочтешь подходящим для открытия в нем магазина или фабрики», или «Купи для меня одежду или дом, какие захочешь». В данном случае, несмотря на то, что вид и характеристики покупаемого товара не определены, акт доверения является действительным. Ханафиты и маликиты придерживаются именно этого мнения.

По мнению шафиитов и ханбалитов, такой вид акта доверения является недействительным, поскольку в нем имеется неопределенность.

б) Особое доверение: например, если доверитель скажет: «Купи мне такую-то одежду или дом с такими-то характеристиками», то поле деятельности доверенного будет ограничено.

На основании принципа «истихсан», имеющаяся в данном случае небольшая неопределенность, не вредит акту доверения. Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) назначил своим доверенным Хакима бин Хизама в том, чтобы купить животное для курбана, дав ему один динар (4 грамма золота). Если бы незначительная неопределенность влияла на акт доверения, то Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) не сделал бы этого.

2. Назначение представителя для продажи товара:

При продаже доверение может быть либо абсолютным, либо ограниченным. При ограниченном доверении представитель должен следовать установленным условиям. В противном случае, несмотря на то, что продажа, совершенная представителем, будет действительной, она не станет для доверителя обязательством до тех пор, пока он не даст своего согласия. Однако ситуации, когда выход за рамки установленных условий представителем отвечает интересам доверителя, являются исключением. Например, если доверитель скажет своему представителю: «Продай принадлежащий мне земельный участок за 5 млн.рублей», а представитель продаст его за 6 млн.рублей, то эта продажа будет действительной, поскольку отвечает интересам доверителя.

Если доверитель указал, кому именно должен быть продан товар, представитель не может продать товар кому-либо другому.

Статус имущества, находящегося в руках у представителя:

Имущество, наличные деньги, долговые обязательства и прочие материальные ценности, принадлежащие доверителю и находящиеся в руках доверенного, считаются имуществом, переданным на хранение (вадия). Поэтому при отсутствии злого умысла или небрежности доверенный не несет ответственности за возможный ущерб или уничтожение имущества.

Д. ОКОНЧАНИЕ ДЕЙСТВИЯ АКТА ДОВЕРЕНИЯ

Существует единогласное мнение по поводу того, что в том случае, если соглашение доверения было бесплатным, обе стороны в любой момент могут расторгнуть его, так как оно не является обязывающим. Если при заключении соглашения был указан срок или объем работы, то это станет трудовым договором и, по мнению ханафитов и маликитов, будет являться обязывающим.

В следующих ситуациях соглашение доверения прекращает свое действие:

1. Отстранение доверителем доверенного от исполнения обязанностей.

Существует единогласное мнение о том, что, если доверитель отстранит доверенного от исполнения обязанностей, то акт доверения прекратит свое действие. Чтобы отстранение от обязанностей было действительным, необходимо соблюдение двух условий:

а) Доверенный должен знать о том, что он отстранен от исполнения своих обязанностей.

б) Акт доверения не должен быть связан с правами другого лица. В противном случае, чтобы отстранение доверенного стало действительным, необходимо согласие того человека, которому принадлежат эти права. Например, человек, назначенный доверенным по продаже земельного участка, переданного в залог, не сможет быть отстранен от своих обязанностей без согласия кредитора.

2. Выполнение поручения, являющегося предметом доверения, самим доверителем. Например, если доверитель прежде доверенного продаст земельный участок, являющийся предметом соглашения, то срок действия полномочий доверенного будет считаться истекшим.

3. Достижение цели, предусмотренной актом доверения. Например, заключение между истцом и ответчиком мирового соглашения и отсутствие необходимости в дальнейшем судебном разбирательстве.

4. Утрата сторонами дееспособности. Смерть или психическое расстройство одной из сторон прерывает отношения между доверителем и доверенным.

5. Отказ доверенного от выполнения своих обязанностей. Доверенный может в одностороннем порядке прекратить действие акта доверения, отказавшись от выполнения своих обязанностей. Однако доверитель должен быть проинформирован об этом, чтобы избежать убытков.

Во всех перечисленных ситуациях, кроме случая отстранения доверенного от обязанностей, акт доверения прекращает свое действие независимо от того, знает об этом доверенный или нет.⁴⁹³



493 Ибн Хуммам, Фатхуль-Кадир, VI, 126; Ибн Абин, Раддуль-Мухтар, VII, 393.

VI – ХАДЖР (ЛИШЕНИЕ ИМУЩЕСТВЕННЫХ ПРАВ)

А. ЗНАЧЕНИЕ ТЕРМИНА «ХАДЖР»

Слово «хаджр» имеет лексическое значение «препятствовать» и «ограничивать». В терминологии исламского права слово «хаджр» означает лишение государством кого-либо права свободного распоряжения своим имуществом. Согласно мнению ханафитов, «хаджр» означает ограничение кого-либо в правах и обязанностях по выполнению данных устных обещаний и подписанных соглашений по объективным причинам (имеющихся у лица, ограниченного в правах и обязанностях).

Чаще всего эти ограничения касаются устных распоряжений, так как ограничения в действиях невозможны. Ведь нельзя отменить уже совершенное действие. Человек с ограниченной дееспособностью заключает акты с разрешения опекуна или наследника. Если опекун или наследник дают свое согласие, то акт вступает в законную силу, в противном случае — акт будет аннулирован.⁴⁹⁴

По мнению шафиитов и ханбалитов, хаджр — это отстранение от распоряжения имуществом по причине нарушения дееспособности.

Законность лишения человека возможности распоряжаться своим имуществом опирается на Коран и Сунну. В Коране говорится: **«Не отдавайте неразумным людям вашего имущества, которое Аллах сделал средством вашего существования. Кормите и одевайте их из него и говорите им слово доброе».**⁴⁹⁵ Аллах Всевышний в этом аяте запретил опекунам передавать имущество слабоумным людям. Это означает

494 Ибн Абидин, Раддуль-Мухтар, V, 97, 99, 108; аль-Майдани, аль-Любаб, II, 66.

495 ан-Ниса 4/5.

лишение их возможности распоряжаться своим имуществом. В другом аяте говорится: **«Испытайте сирот, пока они не достигнут брачного возраста. Если обнаружите в них зрелый разум, то отдавайте им их имущество»**.⁴⁹⁶ Здесь говорится о том, что для того, чтобы понять, смогут ли сироты рационально использовать свое имущество, следует испытать их. Аят запрещает передачу им имущества, пока они не достигнут умственной зрелости. В другом аяте говорится: **«А если берущий займы слабоумен, немощен или не способен диктовать самостоятельно, пусть его доверенное лицо диктует по справедливости»**.⁴⁹⁷

Сообщается, что Посланник Аллаха (*салляллаху алейхи ва саллям*) лишил Муазу (*радыйаллаху анху*) права распоряжаться собственным имуществом, а Усман ибн Аффан (*радыйаллаху анху*) за расточительство лишил этого права Абдуллаха ибн Джафара.⁴⁹⁸

Б. ПРИЧИНЫ ЛИШЕНИЯ ИМУЩЕСТВЕННЫХ ПРАВ

Человек может быть лишен имущественных прав по двум причинам: либо защита самого человека и его имущества, либо – защита интересов общества. Лишение имущественных прав умственно больных людей, малолетних детей, слабоумных и расточителей направлено на пользу им самим. Лишение имущественных прав обанкротившегося должника или смертельно больного человека направлено на защиту прав займодавца и наследников.

В отношении некоторых причин лишения имущественных прав исламские правоведы пришли к единогласному мнению, в отношении некоторых других – их мнения разошлись.

Бесспорными причинами лишения имущественных прав являются: малолетний возраст, умственная неполноценность, временное помешательство, рабство, социальная опасность и смертельная болезнь.

496 ан-Ниса 4/6.

497 аль-Бакара 2/282.

498 аш-Шавкани, Найлуль-Автар, V, 245.

1. Малолетний возраст:

По мнению ханафитского и маликитского мазхабов, малолетние дети, в зависимости от возраста, делятся на **мумаййиз** (достигших семилетнего возраста) и **гайри мумаййиз** (не достигших семилетнего возраста). В одном из хадисов говорится: *«При достижении детьми семилетнего возраста приказывайте им совершать намаз»*.⁴⁹⁹ Мумаййиз – это ребенок, достигший такого умственного и физического развития, которое позволяет ему отличать хорошее от плохого, а также покупку – от продажи. Приведенный хадис указывает, что этот уровень развития достигается в семилетнем возрасте.

Распоряжение имуществом может быть реализовано посредством действий, либо в устной форме. Захват или уничтожение имущества не влияет на лишение детей и умственно больных имущественных прав. Уничтоженное имущество подлежит возмещению.

Имущественные распоряжения ребенка-мумаййиза делятся на три вида:

а) Имущественные распоряжения, направленные на пользу ребенку, являются действительными. Например, принятие дара, садака или наследства, а также приобретение в собственность дозволенного имущества.

б) Имущественные распоряжения, наносящие вред интересам ребенка, являются недействительными. Например, дарение, пожертвования в виде вакфа, передача имущества в безвозмездное пользование, поручительство. Все эти операции не могут быть совершены и опекуном от имени ребенка.

в) Имущественные распоряжения, которые могут принести как пользу, так и вред интересам ребенка. Например, купля-продажа, сдача в аренду и аренда, передача имущества в залог. Осуществление всех этих операций зависит от разрешения опекуна. Если опекун даст разрешение, то эти акты вступят в законную силу, если разрешение не будет дано, то акты будут аннулированы.

499 Абу Дауд, Саят 26; Ахмад ибн Ханбал, II, 180, 187.

2. Умственное заболевание:

При нарушении умственной деятельности и способности различения человек утрачивает дееспособность. При этом важнейшим моментом является то, обладал ли человек здравым рассудком в момент имущественного распоряжения или нет. Поэтому умственные заболевания делятся на два вида – постоянные и проходящие.

а) Постоянное умственное заболевание (маджнуну'ль мутбак). Такие люди, также как и дети, не достигшие семилетнего возраста, являются недееспособными. Их устные распоряжения, а также заключенные акты будут недействительны. Юридические последствия повлекут только действия, связанные с нанесением ущерба людям и их имуществу. В этом случае необходимо возместить нанесенный ущерб.

б) Проходящее умственное заболевание (маджнуну'ль гайримутбак). Люди, страдающие периодическими умственными расстройствами, ответственны за юридические действия, совершенные ими в состоянии ремиссии. Для этого достаточно подтверждения, что в момент совершения этой операции он находился в здравом рассудке. Например, люди страдающие эпилепсией, в промежутках между припадками находятся в здравом уме. Тоже самое относится к неврастеникам и меланхоликам.⁵⁰⁰

3. Помутнение рассудка:

Находясь в состоянии спутанности сознания, человек при этом не является сумасшедшим. Если помутнение рассудка носит тяжелую форму, то считается «гайри мумаййиз» (еще не обретшим способность различения) и становится подобен умственно больному. Любые имущественные распоряжения, сделанные им, становятся недействительными. Если же помутнение рассудка имеет легкую форму, и человек при этом обладает способностью различения, то, по мнению ханафитского и маликитского мазхабов, имущественные распоряжения, направленные во вред интересам человека бу-

500 аль-Маргинани, аль-Хидайа, III, 204; аль-Мавсили, аль-Ихтийар, II, 94, 95.

дут считаться недействительными, а те, которые отвечают интересам человека, будут иметь законную силу.

4. Рабство:

Причиной рабства является война и пленение. Рабство является проходящим состоянием. Ислам побуждает к освобождению рабов различными путями. В случае каких-либо правонарушений рабы получают лишь половину того наказания, которое предусмотрено за данное правонарушение. Рабы и наложницы обладают правом сочетаться браком с разрешения их хозяина. Рабы также ответственны за выполнение таких видов поклонения, как намаз и пост. Однако они не обязаны совершать хадж. Рабство является препятствием для приобретения имущества, наследства, свидетельствования, а также управления государством.

5. Смертельное заболевание:

Ни одна болезнь не лишает человека дееспособности до тех пор, пока он находится в здравом рассудке, и не освобождает от соблюдения прав Аллаха Всевышнего и прав людей. Например, обязанность совершения намаза и выплаты закята.

Имамы четырех мазхабов единодушны в вопросе дозволенности ограничения имущественных прав смертельно больного человека с целью защиты интересов наследников.

а) Если долги больного равны размеру его имущества или превышают его, то в этом случае человек лишается права дарения имущества или передачи его в виде вакфа. Без согласия займодавцев эти имущественные распоряжения не вступают в законную силу. Если же размер долга меньше размера имущества, то в этом случае имущественные распоряжения будут действительны при условии, что не превысят $\frac{1}{3}$ размера всего имущества. Если же имущественные распоряжения превысят $\frac{1}{3}$ часть всего имущества, то в этом случае необходимо разрешение наследников.

б) Если долгов нет, то имущественные распоряжения также не могут превышать 1/3 части всего имущества. В этом случае также требуется разрешение наследников.

Имущественные распоряжения смертельно больного человека, связанные с обеспечением семьи средствами существования, а также расходами на лечение, являются действительными, не нуждаясь при этом в разрешении других лиц.

6. Расточительство:

Расточитель – это человек, который, несмотря на наличие у него ума и здравого рассудка, бессмысленно и бездумно тратит свое имущество. Абу Ханифа считает недозволенным лишать такого человека имущественных прав. По мнению Абу Юсуфа, имама Мухаммада, имамов Шафии, Малика и Ахмада ибн Ханбаля, имущественные права такого человека должны быть ограничены для предотвращения растраты и утраты имущества.

7. Слабоумие:

Имеются в виду люди, которые по своей наивности легко верят всему, в результате чего постоянно становятся жертвами обмана. Эти люди подпадают под те же правовые решения, что и расточители. Судья своим решением может ограничить их имущественные права.⁵⁰¹

8. Долги:

Должники делятся на три категории: первая – это те, кто, несмотря на материальное благополучие, не желают возвращать долг, постоянно откладывая его выплату. Вторая категория – это те, чьи долги равны размеру имеющегося имущества, или превышают его. И третья категория – это те, кто не имеет никаких возможностей для погашения долга.

501 аль-Маргинани, аль-Хидайя, III, 207.

По мнению Абу Ханифы, имущественные права должников не могут быть ограничены. Судья не может продать принадлежащее им имущество. Однако если у должника есть деньги или имущество того же типа, что и то, которое он брал в долг, то судья может отдать это имущество заимодавцу, исходя из принципе «истихсан». Если же проданного имущества будет недостаточно для погашения долга, то судья, по просьбе заимодавца может заключить должника под стражу. По мнению Абу Юсуфа, имама Мухаммада и имамов трех других мазхабов, судья по требованию кредиторов может ограничить имущественные права должника.

Если должник, обладающий материальным достатком, откажется выплачивать долг, то в этом случае судья, изъяв у него необходимую часть имущества, продает ее и вырученные средства делит между кредиторами. Однако судья не может продать ту часть имущества должника, которая входит в категорию предметов жизненной необходимости. Например, продукты питания, необходимые для него и его семьи, одежду, дом и тому подобное.

9. Социальная опасность:

В принципе, устные имущественные распоряжения людей, относящихся к этой категории, не могут быть ограничены, однако они могут быть лишены права работы по своей специальности. Например, угрозу для общества представляют:

Заблудшие муфтии. Для предотвращения распространения заблуждений в обществе, эти люди лишаются права вынесения фетв.

Неквалифицированные врачи. Поскольку деятельность таких врачей представляет угрозу для здоровья людей, они лишаются права работы по специальности. Подобные запреты входят в категорию «побуждения к одобряемому и удержания от порицаемого».

Ограничение имущественных прав прекращает свое действие вместе с исчезновением причин, требующих его применения. В связи с этим, если расточитель, образумившись, станет рачительно относиться к своему имуществу, или если умственно больной человек излечится от своего недуга, или если социально опасный человек перестанет представлять опасность для общества, то ограничение имущественных прав будет отменено.

СОДЕРЖАНИЕ

ПРЕДИСЛОВИЕ	5
-------------------	---

ЧАСТЬ ПЕРВАЯ

I – ТЕРМИНОЛОГИЯ ДЕЙСТВИЙ И ВЗАИМООТНОШЕНИЙ В ИСЛАМЕ.....	11
А. ВЗАИМОСВЯЗЬ ПОСТУПКОВ И НАМЕРЕНИЯ.....	11
Б. ВАЖНОСТЬ ИСКРЕННОСТИ В ДЕЙСТВИЯХ	12
В. СФЕРА ОХВАТА ИСЛАМСКИХ РЕЛИГИОЗНО-ПРАВОВЫХ ЗАКЛЮЧЕНИЙ	15
1. Ибада (Поклонение).....	16
2. Муамалят (Взаимоотношения)	19
3. Укубат (Исламское Уголовное Право)	22
II – ОБЯЗАТЕЛЬНЫ ЛИ К СОБЛЮДЕНИЮ УСТАНОВЛЕНИЯ ШАРИАТА, СВЯЗАННЫЕ С ВЗАИМООТНОШЕНИЯМИ?	24
III – ПОНЯТИЕ «ХАК» (ПРАВО) И ЕГО ВИДЫ	27
А. ПОНЯТИЕ «ХАК»	27
Б. ВИДЫ ПРАВ.....	28
1. Права Аллаха.....	28
2. Права Человека (права раба).....	28
3. Смешанные Права.....	29
IV – ИМУЩЕСТВО И ЕГО ВИДЫ.....	31
А. ЗНАЧЕНИЕ ТЕРМИНА «ИМУЩЕСТВО».....	31
Б. ПОРИЦАНИЕ В ИСЛАМЕ БЕЗУДЕРЖНОЙ СТРАСТИ К НАКОПЛЕНИЮ	32
В. ВИДЫ ИМУЩЕСТВА.....	34
1. Мутакаввим и Гайри Мутакаввим.....	34
2. Стандартное и нестандартное имущество	34
3. Движимое и недвижимое имущество	35
4. Имущество, с точки зрения его расходования, делится на два вида	36

V – СОБСТВЕННОСТЬ (МУЛЬК) И ВЛАДЕНИЕ (МУЛЬКИЙЯТ).....	37
А. ВОЗНИКНОВЕНИЕ ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ	37
Б. ПУТИ ПРИОБРЕТЕНИЯ ИМУЩЕСТВА.....	38
1. Захват (оккупация).....	38
2. Труд.....	39
3. Другие пути приобретения имущества.....	39
В. ПРИОБРЕТЕНИЕ ПРАВА ВЛАДЕНИЯ ЗЕМЛЕЙ	40
1. Первичный захват и осваивание.....	40
2. Покупка земли.....	41
3. Перевод земельных угодий в пастбища и лесопарки	41
4. Земли, вошедшие в состав исламского государства по мирному соглашению	42
5. Земли, захваченные в результате военных действий	42
6. Принадлежность природных ресурсов	43

ЧАСТЬ ВТОРАЯ

ПРАВОВЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ ИСЛАМА, РЕГЛАМЕНТИРУЮЩИЕ ПОВСЕДНЕВНЫЕ ОТНОШЕНИЯ МЕЖДУ ЛЮДЬМИ.....	47
I - ПОНЯТИЕ «АКТ» И СФЕРА ЕГО ОХВАТА	47
А. ОГРАНИЧЕНИЯ ВИДОВ АКТОВ.....	47
1. Мнение, ограничивающее виды актов рамками аятов Корана и хадисами.....	48
2. Мнение, согласно которому акты относятся к обычаям	49
Б. ЭЛЕМЕНТЫ АКТА.....	50
1. Предложение и согласие	50
2. Договаривающиеся стороны.....	50
3. Акты, возникшие в результате одностороннего волеизъявления	51
II - ПРЕДМЕТ АКТА	53
1. Реальное существование предмета акта	53
2. Предмет акта должен быть дозволенным	54
3. Передача предмета акта должна быть возможной	54
4. Предмет акта должен быть известен сторонам.....	55
5. Предмет акта не должен быть нечистым.....	56
III — НЕОБХОДИМЫЕ УСЛОВИЯ АКТА.....	58
А. УСЛОВИЯ, УСТАНОВЛЕННЫЕ ИСЛАМОМ (шариатские условия)	58
Б. УСЛОВИЯ, УСТАНАВЛИВАЕМЫЕ САМИМИ ЛЮДЬМИ.....	59

1. Действительные условия.....	59
2. Недействительные условия.....	60
3. Запрещенные условия.....	61
IV – ВИДЫ АКТОВ	62
А. ДЕЙСТВИТЕЛЬНЫЕ И НЕДЕЙСТВИТЕЛЬНЫЕ АКТЫ	62
1. Действительный акт.....	62
2. Недействительный акт.....	62
3. Нежелательные акты.....	63
Б. ВИДЫ ДЕЙСТВИТЕЛЬНЫХ АКТОВ	64
1. Акты, сразу вступающие в силу (нафиз)	65
2. Акты, связанные с разрешением другого лица (мавкуф).....	65
В. АКТЫ, УПОМЯНУТЫЕ В КАНОНИЧЕСКИХ ТЕКСТАХ ИЛИ ЗАКРЕПЛЕННЫЕ ОБЫЧАЯМИ	65
1. Акты, упомянутые в аятах Корана или хадисах	65
2. Акты, закрепленные обычаями.....	66
V – ПРАВО ОДНОСТОРОННЕГО РАСТОРЖЕНИЯ АКТА	67
А. ПРАВО ОДНОСТОРОННЕГО РАСТОРЖЕНИЯ АКТА, ЯВЛЯЮЩЕЕСЯ УСЛОВИЕМ (ШАРТОМ)	67
1. Общая информация.....	67
2. Срок действия условия на право одностороннего расторжения акта.....	68
Б. ПРАВО ОДНОСТОРОННЕГО РАСТОРЖЕНИЯ АКТА ПРИ ОСМОТРЕ ТОВАРА	70
1. Общая информация.....	70
2. Условия установления права одностороннего расторжения акта при осмотре товара	71
3. Положения, аннулирующие право одностороннего расторжения акта при осмотре товара	72
В. ПРАВО ОДНОСТОРОННЕГО РАСТОРЖЕНИЯ АКТА ПРИ НАЛИЧИИ ДЕФЕКТА ТОВАРА	73
1. Общие сведения	73
2. Условия установления права одностороннего расторжения акта из-за дефекта в товаре	75
3. Срок действия права одностороннего расторжения акта из-за дефекта в товаре	75
4. Препятствия, мешающие возврату некачественного товара	76
5. Расторжение акта по причине некачественного товара	77
6. Переход по наследству права одностороннего расторжения акта из-за дефектов в товаре	78

VI – ПРЕКРАЩЕНИЕ ДЕЙСТВИЯ АКТА	79
А. ПРЕКРАЩЕНИЕ ДЕЙСТВИЯ АКТА ПУТЕМ РАСТОРЖЕНИЯ	79
1. Расторжение акта по причине его недействительности.....	80
2. Расторжение акта на основании права одностороннего расторжения акта	80
3. Расторжение акта по обоюдному согласию (икаля).....	80
4. Возникновение причин, делающих невозможным дальнейшее выполнение акта	81
5. Окончание срока действия договора или достижение поставленных целей	82
Б. ПРЕКРАЩЕНИЕ ДЕЙСТВИЯ АКТА В СВЯЗИ СО СМЕРТЬЮ	82
1. Договор аренды.....	82
2. Залог и поручительство	83
3. Компания и агентский договор.....	84
4. Музараа и Мусакат	84
В. ПРЕКРАЩЕНИЕ ДЕЙСТВИЯ АКТА, ЗАВИСЯЩЕГО ОТ РАЗРЕШЕНИЯ ТРЕТЬЕЙ СТОРОНЫ, ПО ПРИЧИНЕ ЕГО ОТСУТСТВИЯ	84

ЧАСТЬ ТРЕТЬЯ

I - СУТЬ АКТА ПРОДАЖИ.....	89
1. Определение акта продажи	89
2. Доказательства, на которые опирается акт продажи.....	89
II – РУКНЫ (ОСНОВЫ) АКТА ПРОДАЖИ.....	92
А. ПРЕДЛОЖЕНИЕ И СОГЛАСИЕ	92
Б. СВОЙСТВА ПРЕДЛОЖЕНИЯ И СОГЛАСИЯ.....	93
В. ТОРГОВЛЯ ПО ТЕЛЕФОНУ.....	94
Г. ПРЕДЛОЖЕНИЕ И СОГЛАСИЕ ПРИ ТОРГОВЛЕ С ЗАРУБЕЖНЫМИ ПАРТНЕРАМИ.....	94
Д. ТОРГОВЛЯ ПУТЕМ ОБМЕНА	95
Е. ВСТРЕЧА УЧАСТНИКОВ СДЕЛКИ.....	95
Ж. ПРАВО ОТКАЗА ОТ ЗАКЛЮЧЕНИЯ АКТА.....	96
III – УСЛОВИЯ (ШАРТЫ) АКТА ПРОДАЖИ	98
А. УСЛОВИЯ, СВЯЗАННЫЕ С ЗАКЛЮЧЕНИЕМ АКТА	98
1. Условия, касающиеся сторон, заключающих акт	99
2. Условия, необходимые в самом акте	101
3. Условия, связанные с местом заключения акта	102

Б. УСЛОВИЯ ДЕЙСТВИТЕЛЬНОСТИ АКТА.....	104
1. Общие условия.....	104
2. Особые условия.....	106
В. УСЛОВИЯ НЕОБХОДИМЫЕ ДЛЯ ВСТУПЛЕНИЯ АКТА В ЗАКОННУЮ СИЛУ	108
1. Владение или распоряжение.....	108
2. В продаваемом товаре не должно быть прав, принадлежащих другим людям	109
Г. УСЛОВИЯ ОБЯЗАТЕЛЬНОСТИ АКТА ПРОДАЖИ.....	109
IV – СХОДСТВА И РАЗЛИЧИЯ В МНЕНИЯХ МАЗХАБОВ, КАСАЮЩИЕСЯ УСЛОВИЙ ПРОДАЖИ	111
V – ПРАВОВЫЕ РЕШЕНИЯ, КАСАЮЩИЕСЯ АКТА ПРОДАЖИ	112
А. ПРАВОВЫЕ РЕШЕНИЯ АКТА	112
Б. ВИДЫ ПРАВОВЫХ РЕШЕНИЙ	112
1. Правовые решения, осведомляющие об ответственности.....	112
2. Правовые решения законодательного характера, определяющие являются ли совершенные действия правильными и обязывающими или нет	113
3. Правовые решения, указывающие на результат текущих сделок.....	113
В. ЭЛЕМЕНТЫ, ВХОДЯЩИЕ В ПОНЯТИЕ «ПРОДАЖА»	113
VI – ВИДЫ КУПЛИ-ПРОДАЖИ, ПРОТИВОРЕЧАЩИЕ УСТАНОВЛЕНИЯМ ИСЛАМА	115
А. ВИДЫ ТОРГОВЛИ, СЧИТАЮЩИЕСЯ ЗАПРЕЩЕННЫМИ	115
1. Продажа того, что не существует.....	115
2. Продажа товара, передача которого не представляется возможной	116
3. Продажа, содержащая в себе риск обмана (гарар)	117
4. Продажа нечистого (наджас) или того, к чему были примешаны нечистоты	126
5. Продажа с внесением задатка.....	129
6. Купля-продажа воды.....	131
Б. ВИДЫ ПРОДАЖ, СЧИТАЮЩИЕСЯ НЕДЕЙСТВИТЕЛЬНЫМИ	133
1. Продажа, содержащая элемент неопределенности.....	134
2. Продажа, привязанная к какому-либо условию или времени	136
3. Продажа с недействительным условием	137
4. Две продажи или два условия в одном акте.....	137
5. Купля-продажа отсутствующего товара.....	139
6. Купля-продажа, совершаемая слепым	141

7. Акт продажи, в котором в качестве платежного средства используются запрещенные (харам) вещи.....	142
8. Продажа винограда производителю вина, а также продажа оружия врагу	142
9. Продажа не отделенных частей чего-либо целого	144
10. Продажа фруктов и зерновых до сбора урожая	145
VII – ОБЗОР ВИДОВ ПРОДАЖ, ЗАПРЕЩЕННЫХ В ИСЛАМЕ.....	146
1. Купля-продажа, совершенная душевнобольным	146
2. Купля-продажа, совершаемая маленьким ребенком	146
3. Купля-продажа по принуждению.....	147
4. Купля-продажа, совершенная неправомочным представителем	147
5. Продажа товара слепому.....	148
6. Купля-продажа, осуществляемая человеком с ограниченной дееспособностью	148
7. Продажа, совершенная из-за опасения подвергнуться несправедливости	149
8. Продажа, совершаемая путем обмена (муатат)	149
9. Продажа посредством письма или через представителя	150
10. Продажа, совершенная глухонемым	150
11. Продажа при несоответствии предложения и согласия.....	150
12. Продажа, совершенная путем нарушения «встречи участников акта».....	150
13. Незавершенная продажа.....	151
14. Продажа того, что не существует, или того, существование чего находится под сомнением	151
15. Продажа того, передача чего не представляется возможным	151
16. Продажа долга в рассрочку.....	151
17. Продажа, содержащая риск обмана (гарар).....	152
18. Продажа того, что является нечистым, или того, к чему примешано нечистое.....	154
19. Продажа воды.....	154
20. Наличие в акте продажи некоторых неточностей	155
21. Продажа товара, не имеющегося на момент заключения акта.....	155
22. Продажа до фактического получения товара.....	156
23. Продажа несобранных фруктов и зерновых.....	156
24. Продажа с задатком	157
25. Продажа с элементами «риба».....	157

26. Продажа, при которой в качестве платежного средства используется то, что запрещено (харам).....	157
27. Продажа жителем города товара, принадлежащего селянину	157
28. Скупка товаров на подъезде к городу	159
29. «Наджаш» – продажа путем создания искусственного ажиотажа.....	160
30. Торговля во время пятничного намаза	161
31. Продажа винограда фабрике по изготовлению алкогольных напитков	162
32. Продажа проданного	162
33. Продажа с «недействительным» условием	163

ЧАСТЬ ЧЕТВЕРТАЯ

I - ОБЩИЙ ВЗГЛЯД НА ВИДЫ ПРОДАЖ, ОСНОВАННЫХ НА ДОВЕРИИ	167
А. ПРОДАЖА НА ОСНОВЕ СВОБОДНОГО ТОРГА (МУСАВАМА) ...	167
Б. ПРОДАЖА, ПРИ КОТОРОЙ РАСКРЫВАЕТСЯ РАЗМЕР ПРИБЫЛИ (МУРАБАХА).....	168
В. ПРОДАЖА БЕЗ ПРИБЫЛИ (ТАВЛИЙА).....	168
Г. ПРОДАЖА В УБЫТОК	168
II – ОСОБЕННОСТИ ПРОДАЖ, В КОТОРЫХ ЗАЯВЛЕН РАЗМЕР ПРИБЫЛИ.....	170
А. ЗНАНИЕ ЗАКУПОЧНОЙ ЦЕНЫ ИЛИ СЕБЕСТОИМОСТИ ТОВАРА	170
Б. ЗНАТЬ РАЗМЕР ПРИБЫЛИ	171
В. ТОВАР ДОЛЖЕН ОТНОСИТЬСЯ К СТАНДАРТНОМУ ИМУЩЕСТВУ	171
Г. ТОВАРЫ, КОТОРЫЕ МОГУТ БЫТЬ ОБМЕНЕНЫ В РАВНЫХ КОЛИЧЕСТВАХ	172
Д. ДЛЯ ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ ПРОДАЖИ ПУТЕМ «МУРАБАХА» НЕОБХОДИМО, ЧТОБЫ ПРЕДЫДУЩИЙ АКТ БЫЛ ДЕЙСТВИТЕЛЬНЫМ	172
III – СЕБЕСТОИМОСТЬ	174
А. СЕБЕСТОИМОСТЬ	174
Б. ЭЛЕМЕНТЫ, КОТОРЫЕ МОГУТ ИЛИ НЕ МОГУТ БЫТЬ ДОБАВЛЕНЫ К СЕБЕСТОИМОСТИ.....	174
IV – СВЕДЕНИЯ, КОТОРЫЕ НЕОБХОДИМО ПРЕДОСТАВИТЬ КЛИЕНТУ	176

V – РАСХОДЫ, СВЯЗАННЫЕ С ВЫПОЛНЕНИЕМ АКТА ПРОДАЖИ.....	178
А. РАСХОДЫ ПОКУПАТЕЛЯ.....	178
Б. РАСХОДЫ ПРОДАВЦА	179

ЧАСТЬ ПЯТАЯ

I – ПОНЯТИЕ «ПРИБЫЛЬ» И ЕГО ЗНАЧЕНИЕ.....	183
А. ПОЛУЧЕНИЕ ЧАСТИ ОТ ПРИБЫЛИ ВЗАМЕН ВЛОЖЕННОГО ТРУДА (МУДАРАБА).....	183
Б. ПОЛУЧЕНИЕ ПРИБЫЛИ ПРИ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ПО ВОЗМЕЩЕНИЮ УЩЕРБА	184
В. ПОЛУЧЕНИЕ ПРАВА НА ПРИБЫЛЬ ВСЛЕДСТВИЕ РИСКА ПРИ ВЛОЖЕНИИ КАПИТАЛА.....	185
Г. РАЗНИЦА МЕЖДУ ПРИБЫЛЬЮ И РОСТОВЩИЧЕСКИМ ПРОЦЕНТОМ.....	186
Д. ДОЗВОЛЕННОСТЬ ПРИБЫЛИ И ЕЕ ГРАНИЦЫ.....	186
II – РЫНОЧНАЯ СТОИМОСТЬ.....	189
А. ФОРМИРОВАНИЕ РЫНОЧНОЙ СТОИМОСТИ	189
Б. ДОКАЗАТЕЛЬСТВА, СВЯЗАННЫЕ С СОБЛЮДЕНИЕМ РАВЕНСТВА ЦЕН.....	190
III – ЗАВЫШЕННАЯ ИЛИ СПЕКУЛЯТИВНАЯ ЦЕНА.....	192
IV – НАРХ – ФУНКЦИЯ ГОСУДАРСТВА В ЦЕНОРЕГУЛИРОВАНИИ.....	195
А. ТЕРМИН «НАРХ» И ЕГО ЗНАЧЕНИЕ.....	195
Б. МНЕНИЕ ТЕХ, КТО ВЫСТУПАЕТ ПРОТИВ «НАРХА», И ПРИВОДИМЫЕ ИМИ ДОКАЗАТЕЛЬСТВА	196
В. МНЕНИЕ ТЕХ, КТО СЧИТАЕТ «НАРХ» ДОЗВОЛЕННЫМ, И ПРИВОДИМЫЕ ИМИ ДОКАЗАТЕЛЬСТВА	197
Г. ПРАКТИКА ПРИМЕНЕНИЯ ГОСУДАРСТВЕННОГО ЦЕНОРЕГУЛИРОВАНИЯ.....	198

ЧАСТЬ ШЕСТАЯ

I – КУПЛЯ-ПРОДАЖА В РАССРОЧКУ	203
А. СУТЬ ТОРГОВЛИ В РАССРОЧКУ И ЕЕ ЗАКОННОСТЬ.....	203
Б. ОТКЛАДЫВАНИЕ ВЫПЛАТЫ ДОЛГА С УСТАНОВЛЕННЫМ СРОКОМ РАССРОЧКИ.....	204
II – САЛАМ (ПРЕДВАРИТЕЛЬНОЕ ФИНАНСИРОВАНИЕ)	206

А. ОПРЕДЕЛЕНИЕ ТЕРМИНА «САЛАМ»	
И ЕГО ДОКАЗАТЕЛЬСТВА	206
Б. УСЛОВИЯ АКТА «САЛАМ»	207
1. Условия, касающиеся средств оплаты.....	207
2. Условия, касающиеся продаваемого товара.....	208
III – АКТ ИЗГОТОВЛЕНИЯ ТОВАРА ПОД ЗАКАЗ (ИСТИСНА).....	210
А. СУТЬ АКТА ИЗГОТОВЛЕНИЯ ТОВАРА ПОД ЗАКАЗ	210
Б. ДОКАЗАТЕЛЬСТВА ЗАКОННОСТИ АКТА	
ИЗГОТОВЛЕНИЯ ТОВАРА ПОД ЗАКАЗ.....	210
В. УСЛОВИЯ СОГЛАШЕНИЯ ПО ИЗГОТОВЛЕНИЮ	
ТОВАРА НА ЗАКАЗ	211
Г. ЯВЛЯЕТСЯ ЛИ СОГЛАШЕНИЕ ПО ИЗГОТОВЛЕНИЮ	
ТОВАРА НА ЗАКАЗ ОБЯЗАТЕЛЬСТВОМ СТОРОН?.....	212
IV – БАЙ’ БИЛЬ-ВАФА	
(ПРОДАЖА С СОБЛЮДЕНИЕМ ДАННОГО СЛОВА)	214
V – ИКАЛЯ (РАСТОРЖЕНИЕ КУПЛИ-ПРОДАЖИ ПО	
ОБОЮДНОМУ СОГЛАСИЮ).....	216
А. ЗНАЧЕНИЕ ТЕРМИНА «ИКАЛЯ».....	216
Б. УСЛОВИЯ «ИКАЛЯ»	
(РАСТОРЖЕНИЕ АКТА ПО ОБОЮДНОМУ СОГЛАСИЮ)	217

ЧАСТЬ СЕДЬМАЯ

I – РОСТОВЩИЧЕСКИЙ (ССУДНЫЙ) ПРОЦЕНТ	
С ТОЧКИ ЗРЕНИЯ ИСЛАМА.....	221
А. СУТЬ ПОНЯТИЯ «РИБА»	221
Б. ЭТАПЫ ЗАПРЕТА ССУДНОГО ПРОЦЕНТА В ИСЛАМЕ	221
1. Наказание людей, наживавшихся ростовщичеством,	
увиденное во время Миладжа (вознесения на небеса).....	222
2. Сообщение о том, что ростовщичество не увеличивает имущество	222
3. Сообщение о том, что предыдущими божественными законами	
ростовщичество было запрещено.....	223
4. Запрет удвоенного ссудного процента	223
5. Окончательный и категорический запрет ростовщичества.....	224
В. ПРИЧИНА НИСПОСЛАНИЯ АЯТОВ, КАСАЮЩИХСЯ «РИБА».....	226
Г. ВИДЫ РИБА В ИСЛАМЕ	228
1. Риб аль-фадл (риба – излишек).....	228
2. Риб ан-насия:	228

Д. ПРИЧИНА ЗАПРЕТА РИБА.....	228
1. Мнение ханафитского мазхаба	229
2. Мнение других мазхабов.....	230
II – КАРДУ ХАСАН (БЕСПРОЦЕНТНЫЙ ЗАЙМ).....	231
А. ЗНАЧЕНИЕ ПОНЯТИЯ «БЕСПРОЦЕНТНЫЙ ЗАЙМ» И ЕГО ДОКАЗАТЕЛЬСТВА	231
Б. УСЛОВИЯ, НЕОБХОДИМЫЕ ДЛЯ ЗАКЛЮЧЕНИЯ АКТА ЗАЙМА.....	232
1. Условия, касающиеся заимодавца.....	232
2. Условия, касающиеся имущества, даваемого в качестве «карда хасан».....	233
3. Являются ли право выбора и сроки возврата долга обязательствами сторон при заключении акта займа?	234
4. Ситуации, в которых срок беспроцентного займа становится условием обязательства.....	234
5. Выдача займа в обмен на выгоды.....	235
В. ВОЗВРАТ ДОЛГА В СРОК.....	236
Г. ИСПОЛЬЗОВАНИЕ БЕСПРОЦЕНТНОГО ЗАЙМА В КАЧЕСТВЕ ТОРГОВОГО КРЕДИТА	236
III – ОБЩИЙ ВЗГЛЯД НА ПАРТНЕРСКУЮ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ В ИСЛАМЕ.....	238
А. ПОНЯТИЕ «КОМПАНИЯ» В ИСЛАМЕ И ЕЕ ДОКАЗАТЕЛЬСТВА	238
Б. ВИДЫ КОМПАНИЙ.....	239
1. Имущественное партнерство	239
2. Договорное партнерство	239
IV – МУФАВАДА (СОВМЕСТНОЕ ПРЕДПРИЯТИЕ С ВНЕСЕНИЕМ РАВНЫХ ДОЛЕЙ КАПИТАЛА).....	241
А. ОПРЕДЕЛЕНИЕ.....	241
Б. УСЛОВИЯ АКТА «МУФАВАДА»	242
V – ИНАН (СОВМЕСТНОЕ ПРЕДПРИЯТИЕ С ВНЕСЕНИЕМ НЕРАВНЫХ ДОЛЕЙ КАПИТАЛА)	243
А. ОПРЕДЕЛЕНИЕ ВИДА ПАРТНЕРСТВА «ИНАН»	243
Б. ОСНОВЫ ПАРТНЕРСТВА «ИНАН».....	243
1. Условия работы партнеров в компании.....	243
2. Распределение прибыли	244
3. Распоряжение имуществом компании	245
4. Формы использования капитала компании	246

5. Участие партнеров в убытках компании	247
VI – КРЕДИТНОЕ ПАРТНЕРСТВО	248
VII – ТРУДОВОЕ ПАРТНЕРСТВО	250
VIII – МУДАРАБА (ОБЪЕДИНЕНИЕ ТРУДА И КАПИТАЛА).....	252
А. ОПРЕДЕЛЕНИЕ ТЕРМИНА	
«МУДАРАБА» И ДОКАЗАТЕЛЬСТВА.....	252
Б. ВИДЫ «МУДАРАБА»	254
1. Мудараба Мутлак.....	254
2. Мудараба Мукаййад	254
В. ЮРИДИЧЕСКИЕ ОСОБЕННОСТИ АКТА «МУДАРАБА»	255
Г. РАСПРЕДЕЛЕНИЕ ПРИБЫЛИ В «МУДАРАБА»	256
Д. ПОЛУЧЕНИЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕМ	
ЗАРПЛАТЫ В СЧЕТ ПРИБЫЛИ.....	257
Е. ВОЗМЕЩЕНИЕ УБЫТКОВ В АКТЕ «МУДАРАБА»	257
Ж. ИСЛАМСКАЯ БАНКОВСКАЯ СИСТЕМА.....	258
1. Значение и сфера охвата.....	258
2. Система работы исламского банка.....	260
IX – МУЗАРАА (СЕЛЬСКОХОЗЯЙСТВЕННОЕ ПАРТНЕРСТВО).....	262
А. ПОНЯТИЕ СЕЛЬСКОХОЗЯЙСТВЕННОГО	
ПАРТНЕРСТВА И ДОКАЗАТЕЛЬСТВА	262
Б. УСЛОВИЯ СЕЛЬСКОХОЗЯЙСТВЕННОГО ПАРТНЕРСТВА.....	264
В. ПРАВОВЫЕ РЕШЕНИЯ, СВЯЗАННЫЕ С АКТОМ «МУЗАРАА»	265
X – МУСАКАТ (САДОВОЕ ПАРТНЕРСТВО)	267
А. ПОНЯТИЕ «МУСАКАТ» И ЕГО ДОКАЗАТЕЛЬСТВА	267
Б. УСЛОВИЯ АКТА «МУСАКАТ»	268
В. ПРАВОВЫЕ РЕШЕНИЯ, СВЯЗАННЫЕ С АКТОМ «МУСАКАТ»....	268
Г. ОКОНЧАНИЕ ДЕЙСТВИЯ АКТА «МУСАКАТ»	269
XI – ПРАВОВЫЕ РЕШЕНИЯ, КАСАЮЩИЕСЯ ПРАВ	
И ОБЯЗАННОСТЕЙ РАБОЧИХ И СЛУЖАЩИХ.....	270
А. ЗНАЧЕНИЕ ПОНЯТИЙ «РАБОЧИЙ» И «СЛУЖАЩИЙ»	270
Б. ДОКАЗАТЕЛЬСТВА ИЗ КОРАНА И СУННЫ,	
СВЯЗАННЫЕ С ТРУДОВОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬЮ.....	270
В. ВИДЫ РАБОТНИКОВ	271
1. Частный работник (аль-аджируль хас)	271
2. Работник по совместительству (аль-аджиру'ль-муштарах)	272
Г. УСЛОВИЯ ЗАКЛЮЧЕНИЯ ДОГОВОРА ПО	
ПРЕДОСТАВЛЕНИЮ УСЛУГ	272
1. Определение работы, которая должна быть выполнена	272

2. Определение оплаты.....	273
Д. ОСНОВНЫЕ КРИТЕРИИ ПРИ ОПРЕДЕЛЕНИИ РАЗМЕРА ЗАРАБОТНОЙ ПЛАТЫ.....	274
Е. ВЫПЛАТА БЕЗВОЗМЕЗДНОГО ДЕНЕЖНОГО ПОСОБИЯ (АТЫЙЙА), ВСЕМ ГРАЖДАНАМ.....	275
Ж. ИНДЕКСАЦИЯ ЗАРАБОТНОЙ ПЛАТЫ В СООТВЕТСТВИИ С УРОВНЕМ ИНФЛЯЦИИ	276
З. НЕ ВОЗЛАГАТЬ НА РАБОТНИКОВ БОЛЬШЕ, ЧЕМ ОНИ МОГУТ ВЫПОЛНИТЬ	277
И. СВОБОДА ВЫПОЛНЕНИЯ РАБОЧИМИ И СЛУЖАЩИМИ РЕЛИГИОЗНЫХ ПРЕДПИСАНИЙ.....	278
К. ОКОНЧАНИЕ ДЕЙСТВИЯ ТРУДОВОГО ДОГОВОРА	278
1. Окончание срока действия трудового договора	278
2. Прекращение действия трудового договора по обоюдному согласию сторон	279
3. Расторжение трудового договора по уважительной причине	279
4. Завершение действия трудового договора по решению суда.....	280
Л. ПРАВА РАБОТОДАТЕЛЯ.....	280
1. Работник должен выполнять свою работу непосредственно сам	280
2. Работник должен хорошо выполнять свою работу	281
3. Рабочие и служащие должны непрерывно работать на протяжении рабочего дня.....	281
4. Рабочие и служащие должны помнить, что их рабочие инструменты, принадлежащие работодателю или государству, являются для них «аманатом»:	283

ЧАСТЬ ВОСЬМАЯ

І – СОВОКУПНОСТЬ СОСТАВНЫХ ЧАСТЕЙ АКТА АРЕНДЫ И ДОКАЗАТЕЛЬСТВА	287
А. ТЕРМИН «ИДЖАРА» И ЕГО ЗНАЧЕНИЕ	287
Б. ДОКАЗАТЕЛЬСТВА ЗАКОННОСТИ АКТА АРЕНДЫ	288
В. УСЛОВИЯ АКТА АРЕНДЫ.....	289
1. Условия возникновения (иникад).....	289
2. Условия вступления в действие (нефаз).....	290
3. Условия правильности.....	290
4. Определение сроков аренды	291
5. Определение формы использования арендуемого места.....	292

6. Возможность действительной передачи имущества, являющегося предметом договора аренды, и возможность передачи по шариату.....	293
7. Извлечение пользы из арендованного предмета должно быть дозволенным по шариату	294
Г. УСЛОВИЯ, СВЯЗАННЫЕ СО СТОИМОСТЬЮ АРЕНДЫ	295
1. Свойства стоимости аренды	295
2. Разрешен ли задаток?	296
Д. СИТУАЦИИ, ПРИ КОТОРЫХ ДОГОВОР АРЕНДЫ МОЖЕТ БЫТЬ РАСТОРГНУТ	297
1. Появление дефекта, мешающего извлечению пользы из арендованного имущества.....	298
2. Появление причин, требующих расторжения договора.....	298
Е. ПРАВОВЫЕ ПОСЛЕДСТВИЯ ДОГОВОРА АРЕНДЫ	299
Ж. ОКОНЧАНИЕ ДЕЙСТВИЯ ДОГОВОРА АРЕНДЫ	299
1. Окончание срока аренды	299
2. Смерть арендатора или арендодателя	300
3. Расторжение договора при обоюдном согласии.....	301
4. Разрушение арендованного имущества	301
З. РАСХОДЫ ПО РЕМОНТУ И ОБСЛУЖИВАНИЮ АРЕНДОВАННОГО ИМУЩЕСТВА.....	302

ЧАСТЬ ДЕВЯТАЯ

І – ПОРУЧИТЕЛЬСТВО (КЕФАЛЕТ).....	305
А. ОПРЕДЕЛЕНИЕ ПОРУЧИТЕЛЬСТВА И ЕГО ДОКАЗАТЕЛЬСТВА	305
Б. ВИДЫ ПОРУЧИТЕЛЬСТВА.....	306
1. Общее поручительство	306
2. Ограниченное поручительство	306
В. УСЛОВИЯ СОГЛАШЕНИЯ ПОРУЧИТЕЛЬСТВА	307
1. Условия, касающиеся поручителя.....	307
2. Условия, касающиеся должника	307
3. Условия, касающиеся заимодавца.....	308
4. Условия, связанные с предметом акта поручительства	308
Г. ЗАВЕРШЕНИЕ ДЕЙСТВИЯ АКТА ПОРУЧИТЕЛЬСТВА	309
1. Выплата долга заимодавцу	309
2. Добровольный отказ от права получения долга	309
ІІ – ЗАЛОГ (РАХН) И ИПОТЕКА.....	310

А. ПОНЯТИЕ «ЗАЛОГА» И ЕГО ЗАКОННОСТЬ.....	310
Б. РУКНЫ И УСЛОВИЯ ЗАЛОГА	311
В. УСЛОВИЯ, СВЯЗАННЫЕ С ЗАКЛАДЫВАЕМЫМ ИМУЩЕСТВОМ.....	312
Г. ПРАВОВЫЕ РЕШЕНИЯ АКТА ЗАЛОГА	313
Д. ИСПОЛЬЗОВАНИЕ ПРИБЫЛИ ОТ ЗАЛОГА	315
1. Извлечение пользы займодавцем	315
2. Извлечение пользы должником	315
III – ДАРЕНИЕ	317
А. ПОНЯТИЕ ДАРЕНИЯ И ДОКАЗАТЕЛЬСТВА, ПОДТВЕРЖДАЮЩИЕ ЕГО ЗАКОННОСТЬ	317
Б. УСЛОВИЯ ДАРЕНИЯ	319
В. ПРАВОМОЧИЯ ЧЕЛОВЕКА, СОВЕРШАЮЩЕГО АКТ ДАРЕНИЯ	320
1. Правомочие несовершеннолетних детей.....	320
2. Дарение, совершаемое человеком с ограниченной дееспособностью	321
3. Полномочия по дарению смертельно больного.....	321
Г. ПРАВОМОЧИЕ НА ПРИНЯТИЕ ДАРА.....	322
Д. ОТКАЗ ОТ ДАРЕНИЯ.....	322
IV – АМАНАТ.....	324
А. ЗНАЧЕНИЕ ТЕРМИНА «АМАНАТ».....	324
Б. АРИЙА (БЕЗВОЗМЕЗДНАЯ ПЕРЕДАЧА ИМУЩЕСТВА ВО ВРЕМЕННОЕ ПОЛЬЗОВАНИЕ)	325
В. ВАДИА (ИМУЩЕСТВО, ПЕРЕДАННОЕ НА ХРАНЕНИЕ).....	328
1. Суть «акта вадиа» и доказательства.....	328
2. Хранение «вадиа»	330
3. Суть соглашения о передаче имущества на хранение.....	331
4. Ситуации, при которых необходимо возмещение стоимости «вадиа»	332
V – ВАКАЛЯТ (ДОВЕРЕНИЕ)	335
А. ПОНЯТИЕ «ВАКАЛЯТ» И ДОКАЗАТЕЛЬСТВА ЕГО ЗАКОННОСТИ.....	335
Б. УСЛОВИЯ АКТА ДОВЕРЕНИЯ	337
1. Условия, касающиеся доверителя	337
2. Условия, связанные с доверенным.....	338
3. Условия, касающиеся предмета доверения.....	338

В. ПРЕДСТАВЛЕНИЕ ИНТЕРЕСОВ ДОВЕРИТЕЛЯ В СУДЕ (УСЛУГИ АДВОКАТА).....	339
1. Представление интересов доверителя в уголовных делах.....	340
2. Представление интересов доверителя в гражданских делах	341
Г. НАЗНАЧЕНИЕ ДОВЕРЕННОГО ЛИЦА ДЛЯ ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ КУПЛИ-ПРОДАЖИ.....	341
1. Назначение представителя для покупки товара.....	341
2. Назначение представителя для продажи товара	342
Д. ОКОНЧАНИЕ ДЕЙСТВИЯ АКТА ДОВЕРЕНИЯ.....	343
1. Отстранение доверителем доверенного от исполнения обязанностей.....	343
VI – ХАДЖР(ЛИШЕНИЕ ИМУЩЕСТВЕННЫХ ПРАВ)	345
А. ЗНАЧЕНИЕ ТЕРМИНА «ХАДЖР»	345
Б. ПРИЧИНЫ ЛИШЕНИЯ ИМУЩЕСТВЕННЫХ ПРАВ	346
1. Малолетний возраст.....	347
2. Умственное заболевание	348
3. Помутнение рассудка	348
4. Рабство	349
5. Смертельное заболевание	349
6. Расточительство	350
7. Слабоумие.....	350
8. Долги	350
9. Социальная опасность	351
СОДЕРЖАНИЕ	352
СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ.....	367

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

- Абдульбаки, Мухаммад Фуад,
аль-Му`джамуль-Муфахрас ли Алфазыль-Кураниль-Кярим, Каир, 1958.
- Абу Дауд, Сулейман ибн аль-Ашас ас-Сиджистани,
ас-Сунан, I-IV,
Ахмед ибн Ханбаль,
аль-Муснад, I-V, Египет, Булак, 1949.
- Амиди, Абуль-Хасан ибн Али ибн Мухаммад,
аль-Ихкям фи Усулиль-Ахкям, I-V, Стамбул, 1912.
- Аль-Баджи, Абу Валид Сулейман ибн Халеф,
аль-Мунтака Шархуль-Муватта, I-VII, Египет, 1912.
- Аль-Бухари, Абу Абдиллах Мухаммад ибн Исмаил,
аль-Джамиус-Сахих, I-VIII, Каир, 1958.
- Аль-Джассас, Абу Бакр Ахмад ибн Али,
Ахкамуль-Куран, Каир.
- Башаран, Сельман,
Бютюн Йонлериyle Фаиз Хадислери, Бурса, 1986.
- Байхаки, Абу Бакр Ахмед ибн Хусейн,
ас-Сунануль-Кубра, I-X, Хайдарабад, 1933.
- Беккин Р.И.,
Исламская Экономическая Модель и Современность, Москва, 2009.
- Берки, Али Химмет,
Вакыфлар, Стамбул, 1946.
- Давудоглу, Ахмед,
Сахихи Муслим Терджеме ве Шерхи. Стамбул, 1973.
- Дарими, Абу Мухаммад ибн Абдиррахман,
ас-Сунан, I-II, Египет.
- Ибн Абидин, Музаммед ибн Эмин,
Раддуль-Мухтар, Египет.

- Ибн Кудам, Муваффукуддин Абдуллах ибн Ахмед,
аль-Мугни, I-X, Каир, 1970.
- Ибн Хазм, Абу Мухаммад Али ибн Ахмед,
аль-Мухалля, I-XI, Египет, 1969.
- аль-Ихкям фи усулий-Ахкям**, Каир.
- Йеничери, Джалял,
Исламда Девлет Бютчеси, Стамбул 1984.
- Ислам иктисадынын Эсаслары**, Истамбул, 1980.
- Зейлаи, Абдуллах ибн Юсуф,
Насбу'р-Райа **Насбу'р-Райа**, I-IV, 1973.
- Зейлаи, Фахруддин Осман ибн Али,
Табйинуль-Хакаи **аля Канзи Дакаи**, I-VI.
- Зухайли, Вахба,
аль-Фикхуль-Ислами ва Адиллятуху, I-VIII, Дамаск, 1985.
- Касани, Аляуддин Абу Бакр ибн Масуд,
Бадаййу Санайи фи Тартиби аш-Шераи, I-VII, Бейрут, 1974.
- Куртуби, Абу Абдиллях Мухаммад ибн Ахмед аль-Ансари,
аль-Джами Ахкамиль-Куран, I-XX, Египет 1935-1950.
- Маверди, Абу Хасан Али ибн Мухаммад ибн Хабиб,
аль-Ахкаму Султанийа, Каир, 1881.
- Сарахси, Мухаммад ибн Ахмед Абу Сахль,
аль-Мабсут, I-XXX, Бейрут, 1978.
- Сахиллиоглу, Халил,
Османлыларда Нарх Муессесеси, Тюрк Тарихи Дергеси, №1, 1967.
- Тирмизи, Мухаммад ибн Иса,
Сунан, I-V, Каир, 1937.
- Хасан Заме – Мухаммад Фарук,
Фаиз Тарихи ве Ислам, перев. Осман Шекерджи.
- Шавкани, Мухаммад ибн Али,
Найлюль-Автар фи Шархи Мультакаль-Ахбар, I-VIII, Египет.
- Ширази, Абу Исхак Ибрагим ибн Али,
аль-Мухаззаб, Египет.
- Ширбини, Хатиб,
Мугниль-Мухтадж, Египет.
- Шурунбуляли, Хасан ибн Аммар,
Маракуль-Фалях, Египет, 1897.